D. IOAN DE

SOLORZANO

PEREYRA

OBRAS POSTHVMAS.

BIBLIOTECA
CENTRAL
UNAM

D. IOAN DE SOLORZANO PEREYRA,

CAVALLERO DEL ORDEN DE SANT-IAGO, DEL CONSEJO DE SV MAGESTAD EN EL SVPREMO DE CASTILLA, Y DE LAS INDIAS, IVNTA DE GVERRA DELLAS, Y DE LA DE MINAS.

OBRAS POSTHVMAS.

RECOPILACION DE

VARIOS TRATADOS, MEMORIALES, Y PAPELES, ESCRITOS ALGVNOS EN CAVSAS FISCALES, Y LLENOS TODOS DE MVCHA ENSEÑANZA, Y ERVDICION.

Sy de la libreria del Mº frayle de Santiago

DEDICANSE

AL ILVSTRISSIMO SEÑOR D. LVIS DE EXEA Y TALAYERO, IVSTICIA DE ARAGON.

Con licencia: En Zaragoça, por los Herederos de Diego Dormer, Impressores de la Ciudad; con Privilegio en los Reinos de Castilla, y a su costa.

SOLORZANO

PERRINIA

CAVALLERO DEL ORDEN D

OBRAS POSTHUMAS

AL ILVSTRISSIMO SEÑOR DON LVIS DE EXEA Y TALAYERO, IVSTICIA DE ARAGON.

LOS que dàn à la luz publica algunas obras con la felicidad de la imprenta, ora sean agenas, ò yà proprias, desean que estas generosas fatigas de su entendimiento merezcan, consigan, y logren la fama, la gloria, y la immortalidad de los siglos. A este fin procuran dedicarlas a los soberanos Reyes, y Monarcas, no sin alusion a los antiguos escritores, que juzgavan por desacierto sacarlas al teatro vniversal sin preceder su aprobacion, y licencia, pues su sabiduria excede a la de todos los mortales, y su enseñança, y exemplo dirige, y aprovecha mas a los subditos. Deste origen nos dexò Vegecio el testimonio, (1) celebrando a su Emperador Octaviano Augusto, y sucessores, con expresion de serles lisongeros estos literarios, y obsequiosos afectos a su grandeza, y gracias; y assi con su aprobacion creciò, y se magnificò la eloquencia, sin temerse, ò culparse la ossadia. Mas conteniendose la humildad modesta de algunos, ò estimando el gratificar a sus Valedores, y Patronos, passò como sucede facilmente este origen, y comun lisonja à derivarse en otros grandes Principes, y personages, para que obligados desta clientela agradecida, y ofrenda reverente, amparassen con su grandeza à los que aspiravan a merecer su agrado, tutela, y proteccion de la obra, defendiendola de los malignos Aristarcos, Zoylos, y Aristophanes, que con embidiosa emulacion pretenden afearlas, y mancillarlas con obscuros borrones de los mas candidos papeles.

Todas estas circunstancias las considero a vn tiempo en la persona de V. S. I. como en las de mi abuelo, padre, y mia, todos Diegos, y todos de V. S. I. reconociendo en la de V. S. I. el todo de nuestras mayores cõveniencias, y fortunas. Estas tres superlativas, y heroicas calidades, me guian

(1) *In prologo lib. 2* alli: *Antiquis temporibus mos fuit bonarum artium studia mandare litteris, atque in libros redacta offerre Principibus. Qua neque rectè aliquid tuchoatur, nisi post eum faverit Imperator, neque queinquam magis deceat, vel meliora scire, vel plura quam Principem, cuius doctrina omnibus potest prodesse subiectis. Quod Octavianum Augustum, ac bonos debinc Principes libenter habuisse frequentibus declaratur exemplis, sic regnantium testimonijs crevit eloquentia, dũ non culpatur audacia;* idem apud Dion. Halicarnas. *de præcept. oratio. panegyr.* & Ælium Aristid. *in suis orationib.* vnde etiã Iuvenalis *satyr. 7. Et spes & ratio studiorum in Cæsare tantùm.*

para implorar tres vezes el amparo de V.S.I. con mi rendida humildad, animosa esperança, y acertada eleccion, y aunque V.S.I. cierre los oidos a sus aplausos, no apartarà la vista de las verdades, mas impressas en los anales de la memoria, que en la insuficiencia de mis cortas expresiones; pues si considero la eminencia de la sabiduria de los Derechos, adornada con la vniversalidad de otras noticias, que resplandecen en el grande talento de que dotò el Cielo à V.S.I. se hallarà ya afiançada en su principio con tan felizes esperanças, como se vèn agora en los progressos.

Tuvo V.S.I. por madre a la floreciente Vniversidad Augusta, substituyendo oficios la Salmantina, emporio vniversal de las letras, ilustre seminario de las Dignidades, à donde manifestò ya V.S.I. tan feliz genio, laboriosa aplicacion, y lucidas experiencias, que mas parecia Maestro que enseñava, que Discipulo que aprèdia. En esta recibiò V.S.I. su primera laurea, en la otra laureas, y lauros de publico Professor en el Decreto, y Visperas, en que la Iurisprudencia de V.S.I. Visperas, y Decreto fueron de las futuras Dignidades. Passaron estos aplausos al campo de la eloquencia, a la oracion forense, a la admiracion senatoria, a donde la proteccion de V.S.I. con voz gloriosa, qual pudiera el soldado con sus armas, defendiò las honras, las vidas, y fortunas de sus clientes, sin peligrar alguno en aquellas, y logrado casi todos la victoria en los sucessos, manifestando con tan raro testimonio la derechura del dictamen, prudencia del acierto, y estimacion del patrocinio; concluidas estas acciones, començaron las Dignidades desde la eleccion Real en Assessor de la Bailia de Aragon, Lugarteniente de Iusticia, Abogado Fiscal, y Patrimonial, Regente desta Suprema Audiencia, siendo en algunas destas Plaças, mas elegido, que consultado por la providencia soberana de su Magestad, fidelissimo, y el mayor testimonio del zelo, desempeño, y experiencias de tan relevantes prendas, y meritos. A vista destos servicios, y grados, se abriò brevè, y facil senda para ascender a los mas arcanos, y Supremos Consejos de la Corona de Aragon, Santa Cruzada, Iunta de Competencias, y aora para la grande, y singular Presidencia de Iusticia

de

de Aragon, a donde se espera vèr tan decorado a V.S.I. como biẽ servido, y colocado el puesto, pues aumentarà V.S.I. con su mucha sabiduria, y luz de tan excelente Dignidad los esplendores de ella.

Tambien llevan mis reconocidos, y afectuosos deseos esta obra à los pies de V.S.I. no solo como primicias de mis empleos, sino como prendas, y testimonios fidelisimos de la gratitud, y obsequio que devemos mis padres, hermanos, y yo a los grandes, y repetidos beneficios con que V.S.I. sus Hijos, y Casa nos han favorecido, y honrado en todas ocasiones; y si bien la grandeza dèstos beneficios descubre mas nuestra insuficiencia, espero que se darà V.S.I. por mas correspondido, que si igualara la satisfacion a la deuda, no mirando tãto a la pequeñez de la ofrenda, como al merito de el afecto, imitando a la soberana grandeza, que aprecia mas la sincera, y fervorosa devocion del que ofrece, que la riqueza, y calidad de la ofrenda; ademàs, que la eminencia de los mismos beneficios, acusa, y excusa, pues satisfechos, passaran facilmente en mutua recompensa, perdiendo su nativo origen; la misma necesita à parecer ingratos sus deudores: y ya que el obsequio desta obra en las tareas, y fatigas, se haga menos estimable a la primera vista, quedarè gustoso, y muy vfano, que se manifiesten reconocidas mis deudas en perpetuos testimonios de la imprenta, siendo no solo cada libro, mas cada letra, y punto, singular nota, y expresion de mi devocion, y gratitud tan devida à V.S.I.

A estas atenciones, acompaña la grande estimacion que se deve à la afiançada proteccion, que hallarà esta obra en la nobilisima generosidad de V.S.I. y su Casa, reconocida ya por antiquisima en su militar decoro, por el Serenisimo, è incomparable Principe el señor Rey D. Iayme el Conquistador. (2) Desta procediò el muy valeroso Cavallero *Pedro de Exea*, del Habito de S. Iuan, y Maestre del Hospital, cuyas proezas celebra Geronimo Zurita sobre la conquista de Valencia; (3) *Gil Perez de Exea*, que se hallò entre los Ricos Hombres, y Cavalleros que juraron la paz, y proteccion Real antes de el año 1247. (4) En la misma classe se refiere *Pedro Iordan de Exea* aver concurrido con los Ca-

(2) Declaracion del señor Rey Don Iayme, y Villa de Luesia *fecha en Zaragoça en 7. de Febrero de* 1264. testificada por Bartolome Romeo, Notario publico de Zaragoça, transũptada en la Corte del señor Iusticia.

(3) *lib. 3. Annal. cap. 32.* Diago *lib. 7 cap. 22.*

(4) Fuero 2. *de confirmatione pacis.*

valleros de Aragon, que juraron la confederacion, y liga; que el mismo señor Rey D. Iayme assentò con el Rey Don Thibaldo de Navarra; (5) *Iuan Perez de Exea* se gradua entre los Cavalleros, que se embiaron al señor Rey D. Alonso el III. con la Embaxada que nuestro gran Chronista refiere en el año 1287. (6) Con esta calidad assistiò *Pedro Sanchez de Exea* en las Cortes que celebrò el señor Rey D. Iayme el II. en el año 1311. (7) En el de 1323. *Blasco de Exea* se cuenta entre los Cavalleros que se apercibieron, y passaron a la conquista del Reino de Cerdeña con el Serenissimo Infante D. Alonso, hijo del señor Rey D. Iayme el II. (8) de cuya ilustre rama se vieron en nuestros tiempos la virtud, valor, y disciplina militar del muy celebrado Cavallero *D. Miguel Perez de Exea* de la Orden de N. S. de Montesa, Governador de Fuenterrabia, cuyos cifrados elogios describe la eloquentissima pluma del señor Don Iuan de Palafox. (9) *Sancho de Exea* sirvio al señor Rey D. Pedro el IIII. año 1356. (10) *Blas de Exea* assistiò en las Cortes q̃ celebrò el mismo señor Rey año 1372. como Ciudadano, y Sindico de la Ciudad de Zaragoça. (11) Es muy calificada, y repetida la memoria del grã Prelado *D. Alonso de Exea*, Embaxador del señor Rey Don Martin al señor Infante D. Fernando de Castilla, Obispo de Zamora, Arçobispo de Sevilla, y Patriarca de Constantinopla, cuya piadosissima liberalidad, y excelencias describen los Historiadores de ambas Coronas. (12) *Fray Gonçalo de Exea* de la Religion de S. Iuan, Comendador de Alventosa, fue muy bizarro Cavallero, y mostrò su valor en el Cerco de la Isla de Rodas año de 1480. (13) *Pedro Lazaro de Exea* fue Secretario del señor Rey D. Alõso el V. en Napoles, Lugarteniente de Protonotario en el S. S. R. Consejo de Aragon; (14) y *Iuan de Exea* su hijo (que tambien se nombra en los Registros *Domicello*, ò *Doncel*) fue llamado, y se hallò en las Cortes de 1510. 1515. y 1518. concluidas en el de 1519. fue el primero Recetor del Santo Oficio en Aragon, y Iurado Segundo, electo por su Magestad del señor Rey Catholico con el señor Vicecanceller D. Alonso de la Cavalle-

(5) Zurita *lib.* 3. *Annal cap.* 49.
(6) Zurita *lib.* 4. *cap.* 91.
(7) *Proemio de estas Cortes*, que se halla en los Fueros.
(8) Zurita *lib.* 6. *cap.* 43. S. Regente D. Francisco Vico *hist. del Reino de Cerdeña p.* 4. *c.* 8. *pag.* 26
(9) En los *sucessos del año* 1638 *fol* 190 191. concluyendo assi: *Era D. Miguel Perez de Exea natural de Cerdeña, Cavallero de valor, y experiencia, y en el arte militar muy versado, platico en materia de fortificaciones, animoso, y ardiente, y de quien se dize que defendiò la Plaça con su vida, y la asseguròcon su muerte, porque las fortificaciones que dexò dispuestas, y la forma que diò a la defensa fue el reparo mayor de este sitio.*
(10) Zurita *en el Memorial de las Casas antiguas de Aragon.*
(11) *Proemio de estas Cortes*, que se halla en los Fueros.
(12) Zurita *lib* 10 *Annal. ca.* 65. & *lib.* 11. *cap.* 7. Escolano *hist. de Valencia lib* 6. *cap.* 7. *part.* 2. Morgado *hist. de Sevilla, lib.* 4. *cap.* 3. *fol.* 101. Gi Gonçalez *Teatro Eclesiast. de las Grandezas de Sevilla en la vida deste Arçobispo.*
(13) Don Iuan de Funes *hist. de la Relig. de S. Iuan. lib.* 4. *cap.* 17. *pag.* 411.
(14) Consta por los *Registros, y Dietario* de la Cancelaria del S. S. Real Consejo de la Corona de Aragon, Topio *de origin Tribunal. Vrbis Neapolis part.* 2. *lib.* 5. *cap.* 3. *pag.* 381.

lleria en el año 1487. y juntamente Consejero, y Maestro Racional de la Casa, y Corte de Aragon. (15) Con las mismas calidades de Cavallero, reconocieron, y llamaron generalmente al señor *Antonio de Exea*, Visabuelo de V.S.I. y con el titulo de *Mossen*, vsado en aquellos tiempos, y para cõtinuar mas esta serie, el señor *Antonio* su Padre de V.S.I. consiguiò la executoria desta graduacion por los años de 1596. y en esta conformidad sirviò V.S.I. à su Magestad, assistiendo en el Braço Militar en las Cortes del año 1626. y fue insaculado en la Bolsa de Cavalleros Hijosdealgo.

Recibe tambien la Persona, y Casa de V.S.I. sus lustres, y esplendores por la descendencia materna de mi señora *Doña Isabel Talayero Sanchez del Castellar y Bolea*; pues dexando su mas antiguo origen, bastarà hazer memoria del valor, y relevantes servicios del señor *Iuan Talayero*, Visabuelo de V.S.I. que aviendo yà militado en Flandes, y servido al señor Rey Catholico, continuandolo con el señor Emperador como Secretario suyo, passò con su Magestad Cesarea en la jornada que hizo a Italia año 1529. (16) y se halla vn nobilissimo testimonio deste gran Principe en el año 1530. calificando sus servicios hechos en expediciones de adversas, y favorables fortunas, confessando por esto (assi dize) deverle mucho; (17) y prosiguiò en el mismo empleo de Secretario, como refieren los Registros. Su hijo *Martin Lupercio Talayero* fue no menos esforzado, y del continuo obsequio del señor Emperador, sirviendole en todas las jornadas que hizo en España, Italia, Flandes, Alemania, y Africa, padeciendo, y venciendo innumerables peligros, trabajos, y naufragios en tierra, y mar, que galardonò su Magestad Cesarea, armandole Cavallero por su misma mano, dia de su felicissima Coronacion, celebrada por Clemẽte VII. en Bolonia, y aumentandole sus antiguas armas con el Aguila Imperial, glorioso testimonio de tan largos, y relevantes servicios, (18) manifestandolo tambien este heroyco Principe, concediendo la misma divisa, y honor à *Diego Talayero* su hermano, y Abuelo de V.S.I. para si, y toda su posteridad, el qual sirviò al mismo Cesar, y señor Rey D. Felipe su hijo por espacio de 40. años en diversas expediciones, y en los ofi-

(15) Zurita *lib.* 20 *Annal. cap.* 65 & 72. Leonardo *lib.* 1 *Annal c.* 50. S. Reg. Sesse *en la epistola dedicatoria de su Cosmographia*, y en los *Registros* de estas Cortes.

(15) *Dietario*, y *Registros* de estos años en la Suprema Cancelaria de la Corona.

(17) *Privilegio dado en Bolonia en* 24. *de Febrero de* 1530. despachado por D. Hugo de Vrries *in diversor Aragon. sigilli communis* 6. *fol.* 226. alli *Pro vestris & dilecti nostri Ioannis Talayro genitoris vestri quam plurimis servitijs laudabilibus, nobis in variisque fortunæ successibus tugenti effectione, & fidelitatis fervore præstitis, & impensis, qui in rebus serenitatum, & statum nostrum concernentibus assiduè vacavit; quas ob res nos ipsi vestro genitori multum debere confitemur.*

(18) Parece por el mismo *Privilegio Dietario*, y *Registros* de la Suprema Cancelaria.

oficios de Lugarteniente de Protonotario, y de Protonotario por la menor edad de D. Miguel Clemente, (19) y sin embargo de hallarse ya Lugarteniente de Protonotario, convocandole como à Cavallero, para que asistiesse en las Cortes que celebrò el señor Rey Don Felipe en Monçon en el año 1564. concurriò en ellas sirviendo con su acostumbrado zelo en todo lo que se ofreciò, (20) como tambien su hijo *Luys Talayero*, Diputado Militar del Reino de Aragõ año 1601. (21) cuyos servicios han continuado los de esta Familia en Flandes, Italia, y España en muy honrosos puestos de la Guerra, como es notorio.

(19) Consta por los Dietarios, Registros, y Privilegios, expedidos en la Real Cancelaria de la Corona.

(20) Consta por la Carta convocatorias, expedida *Didaco Talayero Militi.*

(21) *Registro* del Reino del año 1601.

Con estos ornamentos, y realces de estas generosissimas alcuñas de V. S. I. se han vinculado con muchos lazos de amor, y parentesco las Nobilissimas Familias de *Boleas, Villalpandos, Atareses, Climentes, Pomares, Azlores, Ferrices, Ayerves, Corteses, Ximenez de Samper, y otras*, que se dilatan con sus fecundos lustres; siendo V. S. I. no menos dichoso en averle dado el Cielo por Esposa a la señora *Doña Margarita Descartin* mi señora, cuyas excelétes dotes de naturaleza, virtud, prudencia, estimaciõ, y otras, piden mas campo, y bastarà dezir, q̃ fue dignissima hija de los señores *D. Domingo Descartin*, y *Doña Lorença Ruiz de Garibay*; fue el señor Don Domingo sugeto de muy singulares, y excelentes prendas, y sirviò por espacio de 30. años en las Plaças de Iuez de Enquestas, Lugarteniente de la Corte, Consejero, y Decano de la Real Audiencia Civil, Assessor de la General Governacion, Abogado Fiscal, y Patrimonial, por mayor servicio de su Magestad, y de Auditor General del Exercito de Salsas, à cargo del Marques de los Balbaces, faltandole la vida en este curso, para no lograr los merecidos, y mayores premios. Fue tambien dignissima sobrina del Excelentissimo señor *D. Miguel Descartin* su hermano, cuyas eminentes prendas, de virtud, religion, letras, prudencia, y piedad se ostentaron, llevandole su Religion de San Bernardo desde la Vniversidad de Salamanca a lucir el acto mayor del Capitulo General de Cister, y en las Catedras de Teologia que obtuvo en las Vniversidades de Zaragoça, y Huesca, en la Abadia de la Real Casa de N. Señora de Rueda, dos ve-

vezes,en el Vicariato General de su Religion, viendo las Reales Casas de Navarra à la Congregacion de Aragon cõ suma prudencia, y agrado de su Magestad; en el Abadiado de la antigua,y Real Casa de S.Vitorian; en las Santas Iglesias de Barbastro,Lerida,y Taraçona,meritos, y grados,que decorò su Magestad cõ el sumo honor de Consejero de Estado.Deste tan dichosò matrimonio ha conseguido V. S. I. los frutos de la prometida bendicion, sirviendose N. Señor de darle entre otros hijos a los señores *Don Iosef de Exea y Descartin* primogenito,Catedratico de Prima en los Sagrados Canones,y Vniversidad de Zaragoça,Maestrescuelas en la Santa Iglesia Metropolitana; à *D. Luys de Exea y Descartin*,Catedratico à vn tiempo en la Catedra de Prima de Leyes en la misma Vniversidad, y despues del Consejo de su Magestad en la Real Audiencia de Aragon; y à *D. Miguel de Exea y Descartin*,Canonigo de la misma Santa Iglesia, que con sus muchas prendas corresponden a las devidas atenciones de tan generosa estirpe.

Considero tambien en la felicidad deste matrimonio, q̃ se acrecentò esta dicha en aver tenido por Esposa, Señora del nombre de *Margarita*,pues en la de ayer logrado V.S.I. en las sagradas aguas de la Iglesia el nombre del santo Rey Luys,yà parece que le correspondia esta nobilissima imitacion de la que tuvo este gran Principe,y si el mismo nombre de *Luys*,significa *governar*,*dirigir*, y *atender*; (22) tambien aluden los renombres de *Exea*, que es *Esplorador*, (23) y el de *Talayero*,que iguala al de *Atalaya*,ò *Centinela*, (24) nombres, y renombres bien proporcionados a la inclinacion,estudio,fidelidad,y zelo con que V. S. I. ha procurado inquirir,reconocer, y averiguar los puntos mas dificiles, y obscuros de la antigüedad, y de la Iurisprudencia theorica, y practica,con otros muchos de la Historia, y demas ocupaciones,y empleos que han podido ofrecerse del Real servicio de su Magestad para mayor desempeño de los puestos que ha servido V.S.I.

Finalmente, Señor, dare termino, por no hallarlos yo proporcionados para expressar con suficientes, y dignos panegiricos, los que se deven a las alabanças de V.S.I. ni a los que

(22) Padre Zelosio en la *oracion del santo Rey Luis.*

(23) D. Sebastian de Covarrubias *tesoro de la lengua Castellana, verbo* Exea.

(24) El mismo Covarrubias *verbo* Atalaya, Fuero de Albarracin, y Teruel,&c. en los de Sepulveda *tit. de governamento de la Ciudad, & huest,alli: Avientes como es Fuero buenos Cavalleros,los quales vulgarmente son llamados Talayeros.*

que permiten los ceñidos periodos deſtas literarias conſagraciones, y aſsi ſolo expreſſarè el afectuoſiſsimo obſequio, y rendimiento con que eſpero la aceptacion de V.S.I. para tomar à ſu cargo eſta proteccion, pues mas pensàra ofenderla, que obligarla, ſi pudiera ſer dudoſa mi confiança; ſerà felicidad de la miſma obra, que la curioſa, y muy celebrada erudicion de tan grande Autor, tenga en V.S.I. aquel apoyo que la ſimbolizacion, y cariño de las miſmas letras influyen para buſcarſe, y juntarſe como en vn ſugeto con la publicacion de la mia. Eſta, y las demàs ſeguridades de la benignidad de V.S.I. ſu comunicacion, ſu empeño, y mi reconocida gratitud, obligan como de juſticia, y quiera N. Señor dilatar los largos dias de V.S.I. para que en el digniſsimo puesto, y ſingular Preſidencia de eſte Magiſtrado, pueda V.S.I. aumentar los progreſſos de la feliciſsima vigilancia, y ſolicitud con que ha deſpachado V. S. I. ſiempre los negocios publicos, tan à ſatisfacion, y deſcargo de la Real conciencia, integridad de la juſticia, conſuelo de la Patria, amor de las ſciencias, con tan continuadas aſsiſtencias, expedicio, y deſtreza, que a ſemejança de las palmas parece, que el peſo de los negocios elevava, mas que oprimia à V. S. I. Quedaràn, pues, eternas ſiempre las alabanças de V.S.I. mereciendo las del Grande Poeta Mantuano *lib.* 1. *Æneid. verſ.* 611.

Infreta dum fluviſ current, dum montibus vmbræ,
Luſtrabunt convexa, Polus dum ſydera paſcet;
Semper honos, nomenque tuum, laudeſque manebunt.

Guarde Dios, y proſpere la perſona de V. S. I. con las felicidades que puede, y he meneſter. Zaragoça y Deziembre à 2. de 1676.

Ilustriſsimo Señor.

Muy reconocido ſervidor de V.S.I.

que b.ſ.m. de V.S.I.

Ioſef Dormer.

PARECER DEL DOCTOR DIEGO IOSEF DORMER, CORONISTA DE SV MAGESTAD, Y DEL REYNO DE ARAGON.

De orden del muy Ilustre Señor Doctor D. Lazaro Romeo, Ordinario del Santo Oficio de la Inquisicion del Reino de Aragon, Iuez Sinodal, y en lo Espiritual, y Temporal Vicario General de la Ciudad, y Arçobispado de Zaragoça, Sede vacante, &c.

HE visto esta *Recopilacion de Tratados, Memoriales, y Papeles del señor D. Ioan de Solorzano*, varon tan conocido por su dignidad, y letras que generalmente celebran todos; y siendo sus grandes meritos de la mayor estima, y censura, no puede aventurarse la mia à conocer destos nuevos escritos, sin intentar reducir al examen de vna luz toda la esfera del Sol, motivo porque avràn de convertirse estas lineas en vn reconocimiento publico de lo que se deve a este nobilissimo Escritor, que ha dado tanta opinion a su pluma, como a España gloria, y adelantamientos felizes a la enseñança comun.

Floreciò en la insigne Escuela de Salamanca, patria, domicilio, y nudriz de las leyes (como celebran a Roma, y Beryto, S. Sidonio Apolinar, Obispo en Frãcia de los Arvernos, y el Emperador Iustiniano) obteniendo desde muy moço las primeras Catedras, con aplauso, y recomendacion de quantos le oian, y estampando en este tiempo el libro *de crimine parricidij*, que llaman comunmẽte de oro, y las diez conclusiones *de vulgari, & pupilari substitutione*, que presidiò a Don Americo Marcio de Medicis, sobrino del gran Duque de Florencia.

S. Sidon. Apollinar. *lib. 1. epist 6.* Imp. Iustinian. *in proœm. Digestor. & in Novel. Constit. 10.*

Fue nombrado despues por la Magestad del Señor Rey D. Felipe III. Oydor de la Real Audiẽcia de Lima en el Perù, y con su orden recogiò las Cedulas, y Ordenanças de las Indias, estampandolas muy ilustradas en los tomos *de Indiarum iure*, y *Politica Indiana*, dignos de mas particular aceptacion, que el Codice de antiguas leyes que formò Sexto Papirio con alabança comun de los mismos Iurisconsultos, y Escritores de Roma, aun sin añadir algun proprio estudio al de la Compilacion, pues Pomponio escrive: *Is liber, vt diximus, appellatur* Ius Civile Papirianum; *non quia Papirius de suo quicquam ibi adiecit, sed quod leges sine ordine latas in vnum composuit.*

Pompon *in leg. 2 §. 2. ff de origin. iur.*

Por estos estudios, su christiandad, entereza, y zelo executivo en servicio de su Magestad, le favorecieron muy singularmente los Virreyes en repetidos informes, y el Real Consejo de Camara en diferentes consultas, sirviendose su Magestad de hazerle merced de Habito de Sant-Iago, y de Plaça de Oydor la que primero vacasse en Valladolid, o Granadà, y apenas llegò a la Corte, de Plaça de Fiscal del Consejo de Hazienda, y Contaduria, elevandole vltimamente a Fiscal, y

Con-

Consejero de Indias, y del Consejo Real de Castilla; empleos todos de la primera estimacion, y en que mostrò tan aventajadamente las obligaciones de su sangre, y caudal, portandose con la misma justificacion, y entereza que siempre, y estampando las *cien Emblemas Regio-politicas*, con los demàs *Papeles*, *Memoriales*, y *Tratados* que se publican de nuevo en este volumen, sin *muchos*, y varias *Consultas* que aun guardan algunos curiosos, reconociêdose en todos su inmensa erudicion, y cultura admirable en las lenguas española, y latina.

Mucha gratitud deven España, y las Indias a este insigne Escritor, por aver restablecido sus leyes con su cuidado, y pluma, segun discurre Pomponio, hablando de los Autores que han ilustrado el Derecho Civil: *Post hoc deinde de Auctorum successione dicemus: quod constare non potest Ius, nisi sit aliquis Iurisperitus, per quem possit quotidie in melius produci*; hallandose a esta parte reconocido por comun maestro el señor Solorzano, y con las nobles calidades que Cassiodoro desea en Ministros de su estimacion: *Qui prudentiæ fascibus ita præluxit in Curia, vt haberetur meritò clarus inter tot lumina dignitatum. Litterarum quippe studijs dedicatus, perpetuam doctissimis disciplinis mancipavit ætatem. Nam primis, vt aiunt, libris eloquentiam consecutus, toto se Aonij fonte satiavit. Vehemens disputator in libris, ... verborum novellus sator: æquiparaverat prorsus meritis, quos lectitarat auctores: commêdavit etiam studiorum bona per benignitatis insignia; sciens imperitiam magis inflari aura superbiæ, quæ levibus flabris exponitur; quia virtutum radicibus non tenetur. Fuit quidam nostrorum temporum Cato, &c.* no aviendo apenas quien no tenga estas circunstancias por proprias de la profunda licion, gravedad, y entereza de vida de este insigne Escritor.

Pompon. *in leg. 2 §. 13 ff. de orig. iur.*

Cassiodor. *lib. 2 variar. epist. 3.*

Cuyos escritos, que se ofrecen en este volumen, aunque comunmente se califican por suyos, y los advierte la diligentissima, y curiosa pluma de D. Nicolas Antonio en el tomo primero de su Bibliotheca Española, pareciò no obstante recopilarlos por el beneficio de todos los estudiosos, buena memoria del mismo Escritor, estimacion de España, y de su Casa, è hijos, y porque puestos en el olvido no peligrassen en la desgracia que muchos, de que Synesio haze esta sentida ponderacion: *Magis esse impium, sufurari scripta mortuorum, quam eorum vestimenta, quod vocant sepulchra, effodere.* Y assi no solo se deve conceder la licencia que se suplica, sino agradecerse por todos esta publicacion. Salvo in omnibus, &c. Zaragoça 17. de Mayo de 1676.

Synes. *epist. 141. aliàs 162.*

Doctor Diego Iosef Dormer.

IMPRIMATVR.

Dr. Lazarus Romeo V. G.

PA-

PARECER DEL DOCTOR DON CARLOS BVENO Y PIEDRAFITA, DEL CONSEJO DE SV MAgestad en la Real Audiencia Civil de Aragon; antes en la Criminal, Lugarteniente del señor Iusticia, y Catedratico de Prima de Leyes en la Vniversidad de Zaragoça.

De orden del muy Ilustre señor Doctor D. Iosef de Leiza y Erasso, del Consejo de su Magestad, y su Assessor del Ilustrissimo señor Governador-Presidente la Real Audiencia del Reino de Aragon.

VISIERA a vn tiempo cumplir con la censura que està a mi cargo deste Libro, y con el devido elogio que merece su Autor; peligro tiene (por la sospecha que trae) el parecer que se haze persuadir apassionado, por declararse favorable, pero poniendo à la vista el merito, desvanece las nieblas de los recelos con las luzes de la razon. Fue el Autor tan celebrado por sus grandes, y vniversales noticias, que para el devido encomio suyo, no tenia que añadir, si pudiera mi diligencia juntar sus aplausos; para calificacion de sus prolixos estudios, sobran los muchos, y eruditos tratados que diò a luz, investigando la mas anciana enseñança de los libros para valerse de sus preceptos, cumpliendo con la sentencia del Ecclesiastico: *Sapientiam omnium antiquorum exquiret sapiens*; en cuyo lugar se hallan prevenidas circunstancias muy especiales para este intento, porque se viò este insigne Escritor alabado de los mayores varones de su tiempo: *narrationem virorum nominatorum conservabit*; registrò los senos de la erudicion mas oculta, como se vè en sus emblemas, y en los discursos varios deste volumen: *occulta proverbiorum exquiret*; de su largo viage al nuevo mundo se pudo dezir: *in terram alienigenarum gentium pertransiet*; fue despues colocado en el Consejo Real de Castilla, con antelacion por su gran merito a los que gozaron desta misma prerogativa por merced de su Magestad en el mismo dia: *in medio magnatorum ministrabit*; y finalmente aviendo representado al Rey nuestro Señor su razon en el eruditissimo memorial de los drechos de plaças honorarias, cũple con la clausula: *et in conspectu Præsidis apparebit*. De donde se reconoce quan propria de su merecimiento es la recomẽdacion con q̃ celebra Plinio à Tito Ariston, pues dize: *Quam peritus ille, & privati iuris, & publici? quantum rerum? quantum exemplorum? quantum antiquitatis tenet? nihil est, quod discere velis, quod ille docere non possit: mihi certè quo-*

Eccles. cap. 39.

Plin. *lib. 1. epist. 24*

quoties aliquid abditum quæro, ille thesaurus est. Con que he dicho bastantemente la razon que ay para darse la licencia que se pide, y hazer publico este volumen. Zaragoça 30. de Mayo de 1676.

D. Carlos Bueno y Piedrafita, del Consejo de su Magestad en la Real Audiencia Civil de Aragon.

IMPRIMATVR.

Leyza & Erasso, Assessor.

SVMA DEL PRIVILEGIO.

TIenen Privilegio los Herederos de Diego Dormer, Impressores de Libros de la Ciudad de Zaragoça, para poder imprimir, y vender el Libro, intitulado *Obras posthumas de D. Ioan de Solorzano Pereyra*, como mas largamente consta del Privilegio, que fue despachado, y firmado de su Magestad en San Lorenço el Real à 15. de Octubre de 1676. referendado por Don Geronimo de Eguia, Secretario de su Magestad.

SVMA DE LA TASSA.

TAssaron los Señores del Consejo Real de Castilla este Libro, intitulado *Obras posthumas de D. Ioan de Solorzano Pereyra* à ocho maravedis cada pliego; y a este precio, y no a mas mandaron se vendiesse, como mas largamente consta de la fè que de ello dió Diego de Vreña Nabamuel, Escrivano de Camara de su Magestad, en Madrid à 3. de Noviembre de 1676.

IOAN-

IOANNIS

DE SOLORZANO PEREIRA, I.C. HISPANI,

IN SALMANTICENSI

ACADEMIA PROPRIMARII

CÆSAREI IVRIS

ANTECESSORIS,

DILIGENS, ET ACCVRATA DE PARRICIDII CRIMINE DISPVTATIO;

DVOBVS LIBRIS COMPREHENSA:

QVORVM PRIOR POENAS HVIC SCELERI CONSTITVTAS EXACTISSIME EXPLICAT;

Posterior, qui eis subdantur non minori cura pertractat.

OPVS NON IVRIS TANTVM, SED ET OMNIGENA aliarum litterarum cognitione conspicuum, & vel ipsa rerum, quæ in eo continentur, varietate, & novitate censendum, & nulli non vsui, & voluptati futurum.

AD

ILLVSTRISS. ET REVERENDISS. D. D. IOANNEM Baptistam de Azebedo, Pontificem Vallisoletanum, & Supremi causarum Fidei Senatus amplissimum Præsidem.



SALMANTICAE. Anno 1606.

t LECTO-

LECTORI MEO
SALVTEM DICO.

MAGNAM huius tractationis partem (Candide Lector) quam nunc bona (vtinam) fœua in publicum mando, ex stato, solemnique almæ huius Salmanticensis Scholæ more, annis superioribus, pro obtinenda licentiæ laurea, non sine audientium patrum adprobatione publicè recitavi. Sed cum neque omnia tunc dici angustiæ temporis paterentur, & tempus etiam ipsum, studium iuge, & assidua variorum librorum lectio plurima (vt solet) alia nobis obtulerit, quibus antiquum illud opus ornari magis, & condiri potuisset, & quæ in culiei supplicio, parricidis irrogato, latent mysteria, præter alios interpretes referari, non sum passus, quæ dixi duduum, quæ tacui, quæ etiam posteà obseruavi, & obseruata in libri formam digessi, diutius in vmbraculis domesticis contineri, & fœtum hunc animatum iam, quin & maturum, & prodire foras nitentem, lucæ priuari. Præsertim cùm me quoque dicant vatem pastores, & otij & silentij rationem requirant ab homine aliqua facultate prædito, aut certè his litteris initiato, gymnosophistarum legem laudãtes, apud quos impransus ad opus extruebatur qui nihil cur pranderet adduceret. Sat scio non defuturos, qui melius fuisse dicant, otiosum esse, quàm nihil agere, hoc est, quàm inaniter vexari, difficiles nugas habere, & quod ait Seneca: *Ingenium inter irrita exercere, & disputationibus nihil profuturis otium terere*. verùm si hoc stultitia est, plures, vt cum Cicerone loquar, stultitiæ huius reos domestico præconio colligere possum. Neq; video cur concessam omnibus vel correptam iam vindicatamq; quidvis audendi, quidvis scribendi libertatem, mihi adsumere non deberem. Sed quoniam aliud stultitiæ genus videtur exemplis errantium patrocinium sibi mutuare, & contra id quod Cato Albino respondit, culpam malle deprecari, quàm culpa vacare, nego alienam me, & Iuris professore indignam, prouinciam suscepisse, nego libellum hunc, quem quasi præcursorium interim dum moliuntur alij, dum comuntur, emitto, in rebus inanibus, & nunquam vsui futuris versari, cum multa contineat, quæ ad puram putam iuris prudentiam spectant, multa quæ in foro quotidie, plurima quæ in Scholis tractari & solent & possunt, & ab alijs aut omissa, aut nusquam vt oportebat exposita reperiuntur. Itaque te moneo, lector, ne prius lucubratiunculam istam carpas quàm capias, ne negligas antequam legas, plus enim in recessu quàm in fronte vtilitatis & voluptatis habituram spondeo. Vale.

IN-

INDEX CAPITVM

LIBRI PRIMI

CAPVT primum. In quo præfationis loco, plurimis & I.C. & bonorum auctorum non vulgaribus testimonijs Reip. salutem in plectendis sontibus versari docetur. Pag. 1.

Cap. 2. Quæ deterioris exempli sunt, vindicari severius debere. Pœnas non tam in delinquentium supplicium, quam in aliorum metum & emendationem induci inde interdum & animalia puniri, & novis facinoribus nova supplicia excogitari, atque adeò leges meritò in parricidas sævire. 5.

Cap. 3. De parricidij nomine, & ortographiâ, qui olim, qui hodie parricidæ dicantur. De parricidij quæstoribus, & eorum officio & origine plura. Vulgata Pomponij I.C. lectio cõtra aliquorum emendationem asserta. Festus Pompeius ex Scaligeri sententia correctus. 9.

Cap. 4. Solonem & Romulum nullas in parentum interfectores leges tulisse. Id meritò factum, multis & testimonijs & exemplis ostenditur. Naturam ne suspicari quidem parricidium permittere. Leges facinora interdum non tam prohibere, quàm admonere. Prohibitionem & punitionem ad facinus invitare. 12.

Cap. 5. Parricidij pœnam à Solone & Romulo prudenter omissam, non minùs prudenter postmodum constitutam. Leges pro temporum varietate mutari oportere. Parricidium quis primus Romæ patraverit? Livij in hac re, & Plutar. dissensio. Tulliæ, Servij Tullij Romanorum Regis, filiæ parricidium, & tempore, & immanitate primum videri. 15.

Cap. 6. Filiorum qui apud varias gentes parentes occiderint, plurima exempla relatu non iniucunda. Besi Pæonienſis parricidium, eiusque vltio miraculosa. Filios non minùs quàm extraneos parentum vitæ insidiari, Accursij, & aliorum testimonia hanc in rem in medium adducta. Nationes quasdam ex more parentibus necem inferre, & alias eorum carnibus vesci, alias canibus tradere, alias è saxo deijcere. Sardonius risus vnde. 19.

Cap. 7. Parricidiũ qualiter fuerit ab Ægyptijs, Hebræis, Græcis, Persis, Macedonibus, Lusitanis, & alijs gentibus vindicatum. Romanos non interfectum modò, sed & verberatum à filio patrem graviter vindicasse. Servij Tullij lex in hanc rem allata, & diligenter exposita. Quid sit plorare, quid quiritare, quid iubilare. Sacer homo quis, quæ sacratæ leges? Sacer homo cur impunè à quolibet occidi posset ex Macrob. Pulsati parentis pœna. Virgil. Vlpiani, & Senecæ de hoc delicto sententiæ. 25.

Cap. 8. Parricidij pœna apud Romanos quæ fuerit. Eam prius à Tarquino in sacrilegium quendam vsurpatam. Parẽ videri Parricidij & sacrilegij ratione. Quo primum tempore Parricidæ culleo insui cœperint, & an id fuerit legibus, an moribus introductum. Valerij in hac re, cum Livio, Modestino, & alijs auctoribus pugna. Ea qualiter ab Stephano Pighio, Cuiacio, & Petr. Ærodio composita, & Valerij emendatio tentata. Nostra tandem de tota hac controversia Sententia. 30.

Cap. 9. Culllei supplicium Modest. mori maiorum tribuere, Iustinianum id novè à Pompeio institutum testari, Martianum Parricidas pœna legis Corneliæ de siccarijs puniendos docere. In hac pugna Hotomannum, Baldui. Cuia. Sigonium, Duaren. Ant. Aug. Covarru. & alios nihil quod probari possit dixisse. Quid nos in difficili hoc articulo existimemus. Multis iuribus lux allata. 34.

Cap. 10. Peculiariter de pœna à Romanos in parricidas constituta tractatur. Parricidam ex Modest. sententiâ antè omnia virgis cædendum. Hoc ex Romanorum moribus factum videri, apud quos vltimum supplicium semper verbera præcedebant. Porcia & Sempronia leges, verbera à civium tergo re-

moverunt. Cur hæ Parricidis non profuerint? Quid sit more maiorum supplicium sumere? In instrumentis verberandi magnum fuisse Romanis discrimen: virgis cives, flagellis servos, vite milites cæsos. 40.

Cap. 11. Sanguineis virgis Parricidā verberandum Modest. scribere. Has Acc. & alios, quòd sanguinem elicerent, sic dictas putare. Flagellum in quo dolor inest, apud Vlpianum quid? Eius emendatio post Budæum & alios latè probata. Dolon quid? Corasij, Mantuæ & aliorum, qui apud Modest. *Sagmineis*, reponunt, emendatio reiecta. Item & Rusardi, qui, *Saligneis*. Sagmen quid. Et sagminum vsus apud Romanos. Asserta vulgaris Modestini lectio. Sanguineæ virgæ quæ, & vnde sic dictæ? Arbores infelices quæ? Lictorum fasces an ex illis virgis sanguineis. 45.

Cap. 12. Parricidas culleo insui. Quid culleus? & quibus in rebus vsurpari solitus? Non semper ex corio, & vtre bubulo factum, sed interdum ex lino vel canabi. Quin & è sparto. Isidori & Fulgentij, obscura de hac re verba, cum Turnebo explicata. Cullei mensura & capacitas quæ? Catonis locus in hoc adductus, & cum alijs in concordiam reductus. Cullei nomen interdum in obscœnis vsurpatum. 50.

Cap. 13. Culleum propria fuisse & solemnem Parricidarum pœnam, plurimis testimonijs ostenditur. Plauti obscura verba hoc ex fonte cum Dionys. Lambino vero sensu donantur. In Neronis Parricidia populum variè lusisse. Cornificij verba ad hanc pœnam pertinentia in medium adducta, & adversus Beroald. Catell. Cottam, Turnebū & alios nova explicatione donata. Folliculus lupinus quid? Reorum vbi vltimū supplicium subituri essent, faciem ex more velari. Ligneæ soleæ, quæ reorum pedibus injiciebantur, quales. Adagium culleo dignus. 53.

Cap. 14. Canis, gallus gallinaceus, simia & vipera culleo insui, quo primum tēpore cœperint. Varias esse in hac quæstione Ærodij, Hottomanni, Magij, Coleri & aliorum sententias. Simiam planè & viperam frequenter in hoc supplicio apud veteres inveniri. Gallum verò & canem non ita. Inde Hottomanni in Modestini responso Triboniani manum agnoscere. An recte. Quanam fuerit eorum animalium insuendorum ratio generaliter inquiritur, & explosa ridicula quadam antiquorum, alia Theophili vehementer probatur. 60.

Cap. 15. Canis, quod cum Parricidas symbolum habeat? Forcat. & Covarr. rationes, quod immundus sit, & impurus, vel quod nimis erga dominos fidelis, multis prius testimonijs & exemplis ornatæ, posteà reiectæ. Canum quorundam docilitas, & fidelitas admiranda. De Vlyssei cane nonnulla. Lares caninis tergoribus quare? Novæ rationes insuendi canes cum Parricida vltra alios tentatæ. Rabidi canes dominos petunt. Canes in parentes crudeles. matres saliunt. A Romanis odio habiti, & quotannis in supplicium rapti, & quare? 62.

Cap. 16. Gallus gallinaceus cur Parricidā committetur? Angeli delirium explodituꝛ; & Accur. item, qui Gallinaceum malè castratum interpretatur, & pessimè castratos gallos reddi fortiores cōtendit. Gallinaceus cur appelletur? Galli appellatio varia. Galli Deæ Cybeles Sacerdotes cur ita dicti eū essent castrati? Pugnacissimos esse Gallos, & natura viperis vehementer infensos. In de secundū recentiores parricidij pœnæ adaptari. Plura de gallorum pugnis, & vbi hodie in vsu. Vnde gallorum lusus qui à pueris Bacchanalium tempore fit, originem duxerit? Galli in matres crudeles. Per. Gregorium in carminum Lucretij allegatione lapsum. Gallos nimis esse vxorios, & prolis amantes. 68.

Cap. 17. Viperam Parricidæ similem esse, ideoq; in eius supplicio adhiberi cū hæc quoque parentis viscera nascendo prærumpat. Hoc multorum testimonijs probatum, ex alijs postea in dubiū vocatur. Tandem prior opinio magis admittitur. Sacrilegi quomodo apud Æthiopes puniti? Hominum quorundam natura, quibus venenata animalia non noceant. 75.

Cap. 18. Quid habeat simia cum parricida commune? Forcat. Balduin. Pet. Greg. & Covarr. rationes confirmatæ prius, dein-

deinde reiectæ. Alia, quæ nec ipsos latuit, magis probata. Plura de similarum natura & hominum imitatione. Catulos ab eis interdum nimis complectendo necari. Animalia quædam parentes occidere. 79.

Cap. 19. Parricidas culleo cum animalibus inclusos in mari iactari. Hoc solemne fuisse: Nec ante Constantinum in flumẽ demissos. Qualiter in mare deferrentur? Ciceronis verba in dubium vocata. Accurs. & aliorum opinio qui in Modestini responso mare pro flumine accipiunt, explosa. Iurisconsultos semper propriè loquutus, parricidas aliquando bestijs, aut igni traditos. Quædam de his pœnis. 82.

Cap. 20. Parricidas monstra quædã & portenta naturæ videri. Inde meritò nova & inusitata pœna damnari. Elementa communia omnium esse. His parricidã vivum adhuc iustè privari. Cicer. Quint. & Ouidij in hanc rem elegantissima verba. Debere pœnas delictis esse conformes. Petri Plazæ ratio quædam ob quam parricidæ in mare iactentur, convicta & damnata. 85.

Cap. 21. Parricidas vt Cic. ait, ideò nudos in mare non deijci, ne ipsum, quo reliqua expiari solent, polluerent. Ratio hæc difficilis reddita. Nec à Cœlio Rhodigino, aut alijs satis percepta. Aqua fluviali leviora, graviora crimina mari expiari solere, latè probatum. Aquæ benedictæ origo in templorum ostijs. De expiationibus veterum plura. Parricidij crimẽ nullam apud veteres expiationem admisisse. Hoc cum Illustriss. Card. Baronio defensum, & necessarijs argumentis evictum. 88.

Cap. 22. Sepulturam parricidis negari, multis & iuris, & bonarum litterarum argumentis & exemplis ostenditur. Sepulturam humanitatis ratione hominibus debitam, sæpè ob criminum atrocitatem prohibitam. Hanc pœnam grauissimam iudicari. Plura de sepulturæ honore & cura. Hanc etiam in animalibus reperiri. Pius Melchiadis in patrem affectus. Qui olim more maiorũ sepultura interdicti? Parricidas cum parentes occidant, iure terra, omnium matre, privari. 92.

Cap. 23. Cullei & serpentium pœna an hodierno iure parricidis irrogetur? Quid apud alios, quid apud nos in hoc supplicio, vel legibus, vel moribus immutatum sit, diligenter expositum. Pontificio iure Clericos parricidas perpetuo carceri traditos laicos, alijs pœnis affectos. De carceris perpetui pœna nonnulla. 97.

INDEX CAPITVM LIBRI SECVNDI.

CAPVT primum. Dicendorum ordo proponitur. Humaniores literas ad iuris studium vehementer conducere demonstratur. Parricidij eos primo loco teneri, qui parentum fata properaverint. Properare fata quid sit. Iustinianus expositus & ex melioribus codicibus emendatus. Liberorum, vt & parentum appellationem late patere. Modest. & Paul. qui contrarium docere videntur, vera interpretatione donati. Hominum vitam brevissimam esse. 103.

Cap. 2. Liberos, qui parentes occiderint, nullis non pœnis merito subdi, multis magnisque rationibus suadetur. De pietate quę parentibus post Deum præstari debet. Parentes Deos appellatos, & divina quædam esse simulacra. Inde filios dici esse in sacris parentum, vt Conanus existimat. Naturam inter homines quandam cognationem cõstituisse. Inter filios & parentes hanc necessitudinem omnium maximam esse. Filium, qui hanc violat, & patris vitæ, quam tueri debet, insidiatur, in multa peccare. Ciconiarum & Meropum in parentes pietas admirãda. Aurea Aurelij Cassiodori in impios liberos verba. 107.

Cap. 3. Naturales quoque & extra matri-

monium procreatos liberos æquè, ac legitimos parricidij teneri. De spurijs & incestuosis quosdam contra sentire. Nos pluribus in vtramque partem expensis, nullam quoad hunc casum liberorum differentiam faciendam, seriò docemus. Naturam æqualem filios omnibus esse. Nullum parentem à filio in ius vocari permitti, quidquid alij opinentur. De spurijs plura scitu non indigna. 114.

Cap. 4. Proscriptum patrem (quem bannitum vocant) à filio citra parricidij crimen, quidquid alij arbitrentur, occidi non posse. Hoc variis rationibus & exemplis corroboratum. Limitari tamen vbi pater in Patriam, aut Principem aliquid hostili animo moliretur, neque alia remedij via daretur. Expenduntur in hanc rem elegantissima Marcell. Cic. & aliorum testimonia. Patriæ nos, plus quam parentibus debere. Maiorem parentem à Varrone appellari, qui obtrectatur declaratur. Hoc etiam exemplis adstructum. 120.

Cap. 5. Expositum etiam filium, & à patre quavis occasione relictum, si agnitum patrem occiderit, parricidij teneri contra omnes defendimus. De expositis liberis plura. Thesaurorum Romanorumque de exponentibus leges. Naturaliter etiam male meritis parentibus ob solum vitæ beneficium pietatem à filijs deberi. Hoc Valerij, & Ciceronis verbis, & Manlij Torquati exemplo probatum. 127.

Cap. 6. Parricidij crimen malè huc vsque ad patrum spiritualium, iudicum, Dominorum, & aliarum similium personarum interfectores extensum. Qui patriam aut principem produnt, parricidas passim à bonis auctoribus appellari & non maiestatis tantùm, sed etiam Parricidij reos videri. Hoc & debitum patriæ amorem exposcere, de quo non nulla. Pilatum in Christi Domini morte Parricidium commisisse secundum aliquos. Qui eius intuitus? Præceptoribus non secus ac parentibus reverentiam deberi, pluribus demonstratur, & an in nece eorum Parricidij crimen committatur? 128.

Cap. 7. De filijs ad parentes transitus factus. Horum in filios imperium ex natura ipsa descendere. Romanos potestatem patriam cum vitæ & necis iure in liberos exercuisse. Huius rei multa in bonis auctoribus testimonia, nonnulla etiam in Iurisconsultorum libris vestigia inveniri. Omnia diligenter ob oculos posita, & Martiano in l. 1 de Parricid. cum Cuiac. lux data. An apud alias nationes ius impunè occidendi liberos fuerit? & qui apud Romanos eo vsi reperiantur? Quo respectu Caius & Iustinian patriam potestatem proprium ius Romanorum dixerint. Vendere olim filios parentibus licuisse. Hodie quatenus liceat. 132.

Cap. 8. Ius occidendi filios olim parentibus datum posterioribus legibus ademtum, nec nisi modicam coercitionem, aut exheredationis remedium illis relictum. His supplicijs parentes erga filios contentos esse debere, Senecæ, Ambros. Salvian. & aliorum verbis ostenditur. Traianum filium, quem pater severè nimis tractabat, ab eius manu liberasse. Id iure factum vt Paulus refert. Cuius verba cum Hotom. & Pet. Fabro emendantur, quamvis Cuiac. emendationem non probet. Patrem, filium sibi reluctantem iudicibus offerre debere. Multis hoc iuribus comprobatum, sed præcipuè Vlpian. responso in l. 2. de siccarijs, de cuius interpretatione latissimè agitur. Neminem indicta causa damnandum. 138.

Cap. 9. Ademta parentibus liberos occidendi licentia, statim pœnas occisoribus irrogatas. Hoc iure meritoq; & quod à modo in ipsorum parentum gratiam inductum. Ne ad exheredationem quidem patrem sine magnâ causa accedere debere, Cicer. & Senecæ elegantissimis verbis ostensum. Erixonem civem Romanum, & Quintum Fabium Servilianum ob filiorum cædes iam olim damnatos fuisse, Martiani sententia de patre, qui filium in venenatione necavit, multis Doctorum interpretationibus ob curata magis quàm expressa, late explicatur, & verò ac novo sensu donatur. 143.

Cap. 10. Constantiniana primum sanctione cullei pœnam ad parentes perrectam. Gravissimum esse delictum filios occidere. De filiorum amore plura. Eorum

CAPITVM.

rum vitam parentibus propria charioꝛem. Eis omnia ex voto parari. Participes filij cur Terentio dicantur? Pro salute filiorum religiosè iuratum. Vt superstites parentibus essent,& eorum oculos clauderent,frequenter vota cõcipi. Hinc superstitiosi nomen.De more operiendi oculos mortuorum obiter nonnulla.Dolorem parentum in filiorum obitu. & pro eorum salute sollicitudinem, epitaphijs, & animalium exemplis ostẽsum. Plato qualiter,qualiter Ægyptij filiorum occissores punierint? Nullum maius tormentum inveniri, quàm filios in conspectu parentum necare. 148.

Cap. 11. Non esse tantam pietatem filios servare, quantum facinus interficere. Fuisse multos, qui in suam progeniem sævierint.Echeti, Tantali,Progues,Medeæ, Pontiæ, Gallæ, Deiotari, Laudicis, & aliorum vtriusque sexus parentum in filios crudelitas.Eius detestatio. Constantinum, qui primus cullei supplicium filicidis indixit, in idem crimẽ prolapsum.Hoc multis testimonijs probatum. Quæ causa Constantinum,in filij & vxoris necem impulerit, ad purganda Parricidia regenerationis lavacrum, non ob lepram susceptum ab eo fuisse. 157.

Cap. 12.Parricidij teneri matrem,non quę natum tantùm, verum & quæ conceptum filium abegerit, & aborsum procuraverit. In hac re communiter animatum fœtum ab inanimato distingui. Id an iure factum? Triphonius in l.Cicero. D.de pœnis exponitur. In abortum curantes Iuvenal. Ovidij,Cicer.& Tertulliani elegantissima verba. Gravius homicidio hoc crimen videri.Nulla ratione excusari. 102.

Cap.13. Maritum qui vxorem, vel vxorem quæ maritum occiderit culleo insui debere, negatum à quibusdam, à multis assertum. Hispana lege expressè sancitum.Huius rei rationes ex coniugum amore petuntur. De quo plurima diligenter congerimus. Coniuges sibi invicem insidiantes maius Parricidio crimen admittere, Chrysostom. & Stephani Papæ verbis probatur. Murenæ & viperæ exemplo cum D.Basil. & Alciat.coniugalis concordia & charitas suadetur. Cur fel in Iunonis pronubæ sacris non adhiberetur? Formula illa, vbi tu Caius ego Caia, quo tenderet? Nova eius explicatio. Vxores maritis æquales esse debere. Dominas sæpè in legibus appellatas. Interdum filiorum loco fuisse. Pœnas malis maritis impositas. Qui coniugum amorem propriæ vitæ prætulerint? Vtrum hæc pœna ad sponsos trahatur? Martiani responsum exponitur. 168.

Cap. 14. Cullei pœnam, etiam in quorundam propinquorum interfectores irrogatam videri; quinam hi sint.Parentum nomen ad consanguineos interdum extendi. Martianus, Iustinianus, & Alphonsus explicati. Cullei pœna propinquorum necem non vindicari, tandem cõtra communem defenditur. In fratrum occisſoribus res in dubium vocatur. De fraterno amore plurima. Quintiliani & Valerij in fratricidas loci, Parricidij nomen fraternæ cædi à bonis auctoribus datum. De Romuli fratricidio. Livius an malè crimen Horatij perduellionem vocarit 174.

Cap. 15 Concij Parricidij an, & quando pœna huius criminis teneantur; vtrum conscientia sola, an etiam sceleris participatio ad pœnam desideretur? Scævolæ. Martiani, Vlpiani, & Iustiniani responsa explicantur. Nostra, in tota hac quæstione sententia & distinctio. Regiæ legis interpretatio. Par esse delictum admittere, vel consiliũ opemve delinquenti præstare. Quintiliani, Ciceronis, & Arnobij in hanc rem testimonia laudantur. Alciati etiam emblema refertur. 179.

Cap. 16. Cogitati delicti pœnas Deum tantum exigere; intentati verò & si nõ perfecti leges etiam humanas. Hoc in atrocioribus sceleribus præcipuè procedere. In eis (quidquid alij sentiant) ob solum affectum posse adversus intentantem ordinaria criminis pœna procedi. In Parricidio hoc multis legibus cautum.Venenum propinare gravissimum delictum censeri, & quare? In Parricidio & alijs maleficijs conatum & voluntatem spectari, non exitum. Exemplis hoc, & testimonijs confirmatum. Qui filijs sibi insidiantibus pepercerint? 183.

Cap,

INDEX

Cap. 17. Parricidium eafdem ac cætera crimina probationes admittere. Iudices comperta maleficia cito punire debere Suetonium folum, manifeſti Parricidij reos culleo infui non poſſe, niſi proprio ore crimen confiterentur, dixiſſe. Ex Cicer. Quint. Apuleio & alijs contrarium conſtare. Parricidij accuſatum, abſolvi, ad Reipub. honorem quodammodo pertinere. 187.

Cap. 18. Nullã cauſam inveniri poſſe quæ Parricidium excuſet, oprimis exemplis probatur. Qui Parricidium Parricidio vindicant, potius dimitti, & ampliari quam abſolvi. Oreſtis & Alcmæonis parricidia etiam ſi in patrum vltionem facta furijs punita. Ciceronis & aliorum de cauſis furiarum, quæ Parricidas exagitant verba. Oreſtem Dijs in Arcopago ſedentibus abſolutum. Parricidium etiam involuntarium extra pœnam non eſſe. Involuntarij homicidij, quæ fuerit pœna apud Græcos? Furioſum ſi in furore Parricidium commiſerit impunem eſſe. Quid ſi poſt delictum efficiatur furioſus? 190.

Cap. 19. De Parricidæ teſtamento & ſucceſsione. Vltimo ſupplicio damnatos olim nec legitimum, nec teſtamentarium hæredem habuiſſe. Hodie ſecus. Eorum qui ante damnationem deceſsiſſent, niſi ſibi mortem inferrent, facinoris conſcientia, ſucceſsionem fuiſſe. De his qui ſibi mortem conſciverint plurima. An fiſcus, an Parricidæ filij, vel alij agnati ad bona interfecti quæ ad Parricidam eſſent perventura, admittantur. Variæ in hac quæſtione Doctorum ſententiæ referuntur. 195.

Cap. 20. Parricidij crimen publicum eſſe. Ideò eius accuſationem cuivis e populo datam. Parricidio Rempledi. Parricidij accuſationem nullo temporis ſpatio finiri, licèt reliqua crimina vicennio extinguantur. Paul. in l. fin. de parricid. expoſitus, nova eius interpretatio cum Cuiacio relata. Quæ tamen reijcitur, & cõmunis magis probatur. 201.

LEGES, QVÆ IN HOC LIBRO EX PROFESSO DECLARANTVR, ET EXORNANTVR.

Lex Pœna penult. D. ad l. Pomp. de parric. Modeſtin. lib. xii. Pandect. Lex vnica, C. de iis qui parent. vel liber. occiderunt. Imp. Conſtantinus A. ad Verin. Vicarium Africæ. Iuſtinianus in §. alia deinde. Inſtitut. de publicis Iudicijs.

ALPHONSVS NONVS COGNOMENTO SAPIENS.

En la Ley doze, titulo octavo partida ſeptima.

SI el padre matare al fijo, ò el fijo al padre, ó el abuelo al nieto, ò el nieto al abuelo, ó a ſu viſabuelo, ò alguno de ellos a èl, ò el hermano al hermano, ó el tio a ſu ſobrino, ò el ſobrino al tio, ò el marido a ſu muger, ò la muger a ſu marido, ò el ſuegro, ò la ſuegra à ſu yerno, ò a ſu nuera, ó el yerno a la nuera, ò a ſu ſuegro, ò a ſu ſuegra, ò el padraſtro, ò la madraſtra à ſu entenado, ò el entenado al padraſtro, ò madraſtra, ò el aforrado al que lo aforrò. Qualquier de ellos que mate a otro con armas, ò con yervas paladinamente, ò encubierto, mandaron los Emperadores, è los Sabios antiguos que eſte atal que fizo eſta enemiga, que ſea acotado publicamente ante todos, è de ſi que lo metan en vn ſaco de cuero, è que encierren con èl vn can, è vn gallo, è vna culebra, è vn ximio, è deſpues que fuere en el ſaco con eſtas quatro beſtias, coſan la boca de el ſaco, è lancelos en la mar, ò en el rio que fuere mas acerca de aquel lugar do acaeſciere. Otroſi dezimos, que todos aquellos que dieſſen ayuda, ò conſejo, porque alguno murieſſe en alguna de las maneras que de ſuſo diximos, quier ſea pariente de el que aſsi muere, quier eſtraño, que deve aver aquella meſma pena que el matador. E aun dezimos, que ſi alguno cõprare yervas, ò ponçoña para matar a ſu padre, è deſque las oviere comeadas ſe trabajaſſe de gelas dar, maguer non gelas pueda dar, nin cumplir ſu voluntad, nin ſele aguiſaſſe, mandamos que muera por ello, tambien como ſi gelas oviſſe dado, pues que non fincò por èl. Otroſi dezimos, que ſi alguno de los otros hermanos entendiere, ò ſupiere que ſu hermano ſe trabaja de dar yervas a ſu padre, è de matarlo en otra manera, è non lo apercibiere dello, pudiendolo fazer, que ſea deſterrado por cinco años.

DE

DE PARRICIDARVM SVPPLICIO, ET PERSONIS QVIBVS IMPONITVR

LIBER PRIMVS

CAPVT PRIMVM

In quo præfationis loco, plurimis, & Iurisconsultorum, & bonorum Auctorum non vulgaribus testimonijs, Reip. salutem in plectendis sontibus versari, docetur.

TRANQVILLVM, pacatumque omnis benè constitutæ Reipublicæ statum; exhortatione præmiorum, & pœnarum metu servari, vt vulgaria Vlpiani, & Horatij (1) testimonia præteream, eleganter Aristotel. (2) verbis suadetur, hæc duo efficacissima media esse, vt cives boni efficerentur, tradentis. Et Democriti, qui (vt Plinius (3) refert) duos tantùm Deos esse constituebat, Pœnam, & Beneficium, quæ etiam pro Dijs apud Assyrios colebantur. Inde optimè Cicero: (4) *Summum* (inquit) *rectè factis maiores nostri præmium, plura peccatis pericula esse voluerunt*; & cùm lasciuientis naturæ vitio, homines in peiora frequentius

(1) *Vlp.* in l. 1. D. de iustit. & iure. *Horat.* 1. epist. 16.

(2) *Arist.* 1. Eth. cap. 5.

(3) *Plin.* lib. 2. nat. hist. c. 7.

(4) *Cicer.* pro Cluent.

tiùs laberentur, iuſtiſsimis ſanè de cauſis, in his Iuriſconſultorum reſponſis, & Imperatorum reſcriptis, quæ omnes vbique gentes non minus quàm ea venerantur *Pythia, quæ tripode ex Phœbi, laurèque profatur*, tot paſsim cõſtitutiones ſparſæ reperiuntur, quibus ſeveriſsimis pœnis, interdùm etiam & levioribus (prout delicti, ac maleficij qualitas tulerit) ſontes puniri; illique, qui à recto virtutis tramite deviarint, coerceri iubentur. Nihil enim adverſus petulantiam, & iniuſtitiam magis, quàm caſtigatio, & animadverſio convenit, & vt capitalibus pœnis, exilijsq; quibuſdam, quemadmodum Vlp. (5) ſcribit, communis boni gratia civitates purgentur. Sic enim & Caius ait: (6) *Pœnas ob maleficia ſolvi, magnam rationem ſuadere.* Et Paulus: (7) *Diſciplinæ publicæ vigorem expoſcere, vt illicitè facta competenti ſupplicio vindicentur.* Sciebat hoc celebris ille Athenienſium legislator Draco, qui vel eos, qui otij damnati forent, capite mulctandos, ſuis legibus ſanxerat, quas non immeritò Demades orator (vt Cælius & Alex. (8) commemorant) non atramento, ſed ſanguine ſcriptas eſſe dictitabat, & Ariſtotel. (9) non hominis, ſed verè Draconis eſſe, aſſeverabat. Sciebant & antiquiſsimi homines, qui vt Plato (10) refert, Rhadamantum (quò magis peccandi licentiam cohiberet) noxios, & criminis alicuius reos in Tartarum, quò delictorum meritas pœnas penderent, tradebant dimittere. Sciebant denique priſci illi, & omni ſemper memoria recolendi Heroes, qui diverſis gentibus Nomophylaces extiterunt, benèque, ac rectè vivendi tradiderunt normam; quorum in tabulis nemo eſt qui neſciat, varijs ſuppliciorum generibus delinquentium audaciam compeſci, eoſque, qui ſtatutam ac præfinitam legibus metam tranſilirent, puniri. Vnde legiſlatores illos pro Dijs habitos, & tanquàm cæleſtia numina veneratos, commemorant plures: (11) quippe cum lex nihil aliud ſit, vt Demoſthenes à Martiano relatus (12) ſcribit, quàm *Inventio quædam & donum Dei, correctioque voluntariorum, & non voluntariorum peccatorum*, eiuſque virtus Modeſtino, & Quintiliano (13) teſtibus, vt plurimùm in puniendo conſiſtat. Hinc Plato: (14) *Qui iniuſta*, inquit,

per-

(5) *Vlpian.* in l. cõgruit. 13. de offic. præſ.
(6) *Caius* in l. ſi à reo. 71. §. fin. de fideiuſſ.
(7) *Paul.* in l. licitatio. 9. § quod illicitè. D. de publi. & vectig.
(8) *Cæl. Rhodig.* lib. 11. antiq. lect. c. 3. *Alex.* genial. 3. c. 5.
(9) *Ariſt.* lib. 2. Rhet.
(10) *Plato* in Rhet.
(11) *Cæli. Rhodig.* lib. 18. ant. lect. c. 19. *Mateacius*, de via & rat. iur. lib. 1. cap. 23.
(12) *Martian.* in l. 2. de legibus.
(13) *Modeſt.* in l. legis virtus, de leg. *Quintil.* 7. inſt. orat. cap. 6.
(14) *Plato* in Rhet.

perpetrat, pœnas luit, & qui rectè puniunt, iustitiâ quadam freti puniunt, pœnâque iusta iustiores efficit, tanquàm medicina quædam improbitatis. Quo respiciens Cicero, (15) malorum punitionem, necessitatem potius, quàm voluntatem esse (quod Plato (16) etiam ipse antea docuerat) his elegantissimis verbis ostendit: *Quemadmodum in corpore, si quid huiusmodi est, quod reliquo corpori noceat, vri, ac secari patimur, vt membrorum aliquid, potiùs quàm totum corpus intereat, sic in Reip. corpore, vt totum salvum sit, quidquid est pestiferũ, amputetur.* Neque minus eleganter Clemens Alexan. (17) ita in eandem sententiam scribit: *Lex eorum, qui ei parent curam gerens, ad pietatem in Deum instituit, & dictat ea quæ sunt facienda, & propulsat omne peccatum; pœnas imponens his quæ sunt mediocria; cùm autem viderit aliquem ita se habere, vt videatur immedicabilis, vt potè qui ad extremam provehatur iniustitiam, tunc aliorum iam curam gerens, ne ab ipso corrumpantur, tanquàm aliquam partem à toto corpore resecans, sic eum, qui est huiusmodi, occidit saluberrimè.* Est enim (vt Ioan. Pontifex ait) (18) *compescenda malorum audacia, vt saltem pœnæ formidine retrahantur à noxijs, sicque boni sectando virtutem, meliores effecti, non cogantur cum illis perire;* & in puniendis sceleribus, non solùm delinquentis ipsius qui pœna afficitur, sed reliquorum quoque contemplatio adhibenda, vt ex Philosophorum schola Alexand. Neap. advertit. (19) Nam delictum, quò impunitius, eo effrænatius fit: atque adeò ne serpat insitum illud, & radicatum in natura malum, & peccandi consuetudine in ferocem, & belluinam erumpat audaciam, curandum est maximè (quod Pontifices aiunt) (20) *vt quos Dei timor à malo non revocat, temporalis saltem pœna cohibeat à peccato:* & vt alma civilis iustitia, delinquentes coerceat, & illecebram veniæ, & impunitatis spẽ, à Republica exterminet: civitatèsque, ac populos, ceu Herculea clava, Lernæis nocentium monstris, expurget, & liberet. *Malum enim* (vt ait Cassiodorus) (21) *cùm perseverat, augetur, & remediabile bonum est in peccatum, accelerata correctio.* Vnde nostrarum legum auctores maximè conducere inquiunt, (22) ne delicta maneant impunita, &

(15) *Cicero* in 8. Philippic.

(16) *Plato* lib. 9. de legibus.

(17) *Clem. Alex.* lib. 1. stromat.

(18) In extravag. de pœnis.

(19) d. lib. 3. cap. 5. in princ.

(20) In cap. vt clericorum, de vita & honest. cleric.

(21) *Cassiod.* lib. 3. variar.

(22) In. l. ita vulnerat. 53. ad. l. Aquil. l. eum qui nocentem. 8. de iniur.

non immeritò M. Tullius (23) crudeles in patriam appellat iudices, qui facinorosis hominibus delicta condonantes, eos, & alios ad similia, vel maiora audendum, movere videntur. Pœnæ enim vt Paulus, & Callistr. (24) tradunt, in emendationem, & terrorem hominum inductæ sunt, & Seneca teste, (25) *Nemo prudens punit, quia peccatum est, sed ne peccetur.* Quò respiciens Quintilianus, (26) inquit: *Quoties crucifigimus noxios, celeberrimæ eliguntur viæ, vbi plurimi commoveri hoc metu possint. Omnis enim pœna non tam ad delictum pertinet, quàm ad exemplum.* Atque ita vt Moyses (27) admonuit, iudices in pœnis irrogandis, nihil pertimescere debent, *quia iudicium Dei est*; non enim lex, non iudex delinquentes punit, (vt & Iuris Doctores (28) declarant) sed ipsum delictum publica satisfactione culpam expiat, & tanquam debitum dissolvit. Quinimo, vt Divinus Psaltes (29) testatur, Deus ipse personâ iudicis peragit. Quamobrem, non absque ratione Lacedæmonij cuiusdam apothegma laudatur, (30) apud quem, cùm Charillus rex summis laudibus efferretur; quomodo, inquit, bonus est, qui ne in malos quidem acerbus sit? Verendum est namque, *ne* (vt tradit Sallustius) (31) *ignoscendo malis, bonos perditum eamus*, & vt ait Ambrosius: (32) *Nocentes absolvendo innocentes tradamus exitio.* Nam vt inquit Salvianus: (33) *Potestas quippe magna, & potentissima, quæ inhibere scelus maximum potest, quasi probat debere fieri, si sciens patitur perpetrari.*

(23) *Tull.* 3. orat. in Catilin. & in orat. in Pison.
(24) *Paul.* in l. si pœna. *Callistr.* in l. capitalium, §. famosos. D. de pœn.
(25) *Senec.* lib. 1. de ira. circa fin.
(26) *Quintil.* declam. 274.
(27) *Moyses* Deuter. 1.
(28) *Doctores*, post glo. in l. cum probatio. C. de prob.
(29) *Psalm.* 57.
(30) *Plut.* in Lacon.
(31) *Sallust.* in Iug.
(32) *Ambros.* 1. officio. *Faciunt alia, quæ tradit Ioan. Nevizz.* in Sylva nup. lib. 1. à n. 71. *Guillel. Bened.* in c. Rainut. verb mortuo. el 1.
(33) *Salvian.* lib. 7. de gubern. Dei.

CAPVT SECVNDVM.

Quæ deterioris exempli sunt, vindicari severius debere. Pœnas non tam in delinquentium vindictam, quàm in aliorum metum & emendationem induci. Indè interdum & animalia puniri; & novis facinoribus nova supplicia excogitari, atque adeò leges meritò in parricidas sævire.

SOLENT autem, & debent interdum quorundam maleficiorum supplicia exacerbari, quoties nimirum, multis personis grassantibus, exemplo opus sit, vt diserte Claud. Saturninus scripsit. (1) Nam cùm

(1) *Claud.* in l. aut facta. 16. §. fi. D. de pœn.

ex

ex Iuvenal. (2) sententia, *Dociles imitandis turpibus, ac pravis omnes sumus*; & vt Cicero inquit, (3) *duo nos maximè moveant, exemplum, & similitudo*, quæ pernicioſis exemplis hominum animos, & mentes inficiunt, exemplaribus quoque ſupplicijs, & gravioribus pœnis eradenda, & averti uncanda fuerunt: & omni ſtudio nitendum, vt (quod olim in decimatione fiebat) (4) metus & horror omnibus injciatur, pœna verò ad paucos perveniat. Vnde paſsim apud Terentium ſævioresiſtæ animadverſiones exempla vocantur, quę eadem Græci, vt Cælius (5) tradit, παραδειγματα dicunt: & apud nos quotidie, hanc etiam ob cauſam, mortua iam delinquentium cadavera, quibus tamen, vt ille dixit, terram ignibus miſceri, nihil intereſt, in cineres verti, vel ſecata in fruſta, vulturibus mandenda mandari videmus, vt metu ſimilis pœnæ, in ſe reliqui tam immane ſpectaculum veriti, ab eiſdem facinoribus arceantur. Nam vt rectè ait Optatus Milevit. (6) *Vt terreatis vivos, malè tractetis & mortuos*, & Quintil. (7) *Non ſatis putaverunt maiores eas pœnas conſtituere, quas poſsit aliquis excipere in vita: multos magis tangit ſepultura: ad cogitationem poſt ſe futurorum, plerique gravius moventur*. Cuius rei cùm multa litterarum monumentis teſtimonia prodantur, illud tamen pro cunctis adduxiſſe juvabit, quod ex hiſtorijs Græcanicis Agell. & Leonic. (8) de Mileſijs virginibus retulerunt, quæ à furore, quo percitæ voluntariam mortem oppetebant, non deſtitere prius, quàm Mileſiorum decreto, quæ poſtea ſe ſuſpendio conficerent virgines, cum eodem laqueo, quo eſſent præcinctæ, nudato corpore, per fori medium iuſſæ palàm efferri, alias tam inhoneſti funeris pudore, ne ſibi poſtmodum violentas manus injcerent, terruerunt. Addo bruta quòque animantia, licèt ratione, & inferendæ iniuriæ poteſtate carentia, (9) non ſolum vt facti memoria aboleatur, vt noſtratibus legibus cõtinetur, (10) ſed vt commiſsi etiam ſceleris pœnas perſolvant, & quod magis eſt, vt alijs timorem injciant, aliquando puniri ſolere. Nam Moſaico iure, (11) iumentum ſi hominem interfecerit, lapidibus occidi iubetur, & Guido Pape (12) ſe vidiſſe porcum furcà ſuſpenſum ſcriptũ reliquit,

quòd

(2) *Iuven.* Saty. 14.

(3) *Cicer.* lib. 3. de orat.

(4) De quaplurima ex *Livio*, *Plut.* *Dionyſ.* & alijs tradit *Tiraqu.* de pœn. temp. cauſa 47. *Pet. Fab.* lib. 1. ſemeſt. c. 18. *Iuſtus Lipſ.* de milit. lib. 5. dialog. 18.

(5) *Cæl. Rodigi.* lib. 6. lect. ant. c. 14.

(6) *Optat Milevit.* lib. 6.

(7) *Quintil.* declam. 274.

(8) *Agellius* lib. 15. noct. Attic. cap. 10. *Leonic.* de var. hiſt. lib. 2. c. 18. & alia tradens *Menoch.* de arbit. caſ. 285.

(9) l. 1. D. ſi quadr. pauper.

(10) l. 2. tit 21. p. 7. *Bald.* in l. 3. n. 30. de iuriſd. c. hoc ipſum 33. q. 11. c. mulier. 15. q. 1. *Mant.* ſingul. 15. n. 3.

(11) Levit. cap. 21. Exod. 20.

(12) *Guid. Pape*, deciſ. 238. *Pet. Herod.* lib. 3. decr. titul. 16.

quòd puerum comediſſet. Quin & Plinius (13) autor eſt, *Polybium cum Scipione in Africa, leones homicidas crucifixos vidiſſe, quia cæteri metu pœnæ ſimilis, abſterrerentur eadem noxa.* Et quod plus eſt, cædes ab inanimatis factas Athenis in Prytaneo iudicatas teſtatur Demoſth. contra Ariſtocr. Et ſtatua Niconis, autore Suida, quòd ruens hominem vivum oppreſiſſet & extinxiſſet, rea cædis ab interempti heredibus acta, damnata, & in mare demerſa eſt. Quod non prorſus à ratione abeſſe conſiderat Fornerius. (14) Ergo cùm (vt apud Agellium (15) Sextus Cecilius dicebat) *Acerbitas vlciſcendi maleficij, benè atque cautè vivendi diſciplina ſit*, & vt Cic. (16) inquit: *Salutaris ſeveritas vincat inanem ſpeciem clementiæ*, quid mirum ſi perfractos hominum mores leges compeſcant? & in eos vltore gladio conſurgant, qui non minus exemplo quàm peccato nocent? Quid ſi flammas, cruces, beſtias, & atrociora interdum ſupplicia minẽtur? (17) Quid denique ſi pœnæ quæ delictis ſemper debẽt eſſe conformes, (18) auctis ſceleribus augeantur? cum ſapienter hoc ſicut cętera Pythagoras (19) dixerit: *Eos qui malos non puniant, velle bonis iniuriam inferri.* Et cùm aliter Reipub. ſalus conſiſtere nequeat, hominibus in homines, ferrum, venenum, & inſidias quotidie parantibus, & à concordia, quam bruta ſemper inter ſua genera ſervant, deſciſcentibus, vt optimè poſt Plin. Iuvenalis (20) deplorat.

Sed iam ſerpentum (inquiens) *maior eſt concordia: parcit*
Cognatis maculis ſimilis fera. Quando leoni
Fortior eripuit vitam leo? quo nemore vnquam
Expiravit aper, maioris dentibus apri?
Indica tygris agit rabida cum tygride pacem
Perpetuam: ſævis inter ſe convenit vrſis,
Aſt homini ferrum lethale, &c.

Vno itaque ex homine, plurima homini ſunt mala: vnus adeò præceps in omnia flagitia fertur, vt parentibus ipſis (quibus Platone (21) teſtante, nullum apud Deos magis honorandum ſimulachrum inveniri poteſt) non parcens, ita atrox, horrendum atque immane ſcelus invenerit, vt quamvis in eo puniendo prudentiſsimi quique legum latores invigi-

(13) *Plin.* lib. 8. naturalis hiſt. cap. 16. cuius verba refert & explicat *Lipſius* 1. de Cruce c. 6.
(14) *Forner.* lib. 1. ſelect. cap. 10.
(15) *Agell.* lib. 20. noct. Attic. c. 1.
(16) *Cicer.* epi. ad Bru.
(17) l. aut damnum, §. hoſtes, & §. quicunq. l. capit. in princip. & in §. famoſos, & §. qui ob inimicitias. l. ad beſtias D. de pœn. l. 2. C. de falſa mon. cũ latè traditis ab *Alex.* 3. gen. 5. *Cælio* 1. lect. cap. 5. *Valerio Max.* lib. 9. c. 2. *Pet. Fab.* 1. ſem. cap. 18. *Petr. Greg.* lib. 31. Syntag.
(18) I reſcriptum. 6. de his quæ vt indig. *Meno. quæſt.* 90. nu. 38.
(19) *Pytag.* refert *Laertius* in eius vita.
(20) *Pli.* in proem. lib. 7. *Iuve.* ſatyr. 13.
(21) *Plato* lib. 11. de legibus.

vigilaverint, nunquam tamen dignas tanto maleficio, & tam pernicioſi exempli crimine, reperire potuerint pœnas. Nam vt eleganter Cicer. (22) *Si id quod præclarè à ſapientibus dicitur, vultu laditur pietas, quod ſupplicium ſatis acre reperietur in eum, qui mortem obtulerit parenti, pro quo mori ipſum, ſi res poſtularet, iura diuina atque humana cogebãt?* Nemo igitur miretur, ſi novo delicto novam & inauditam Romam pœnam excogitaverint. Nemo culleum, verbera, & ſerpentium cõtubernia queratur. Nemòque, vt Cic. (23) inquit, *Parricidæ ſupplicio miſericordia commoveatur.* Nam neque faciliori pharmaco, potuit huic morbo mederi, & quos natura ipſa in officio retinere non valuit, ij magnitudine pœnæ, maleficio ſubmoveri debuerunt. Et, Platone (24) teſte, *ſi poſſibile eſſet, ſæpius aliquem mori, iuſtiſſimum eſſet ſæpius parricidam occidi.* Præſertim cùm veriſsima ſit illa Maximiliani Imp. (quam refert Mantua) (25) ſententia, à quo cùm pro quibuſdam, quos rotæ ſupplicio affici iuſſerat, aulici quidam, vt mitiùs plecterentur contenderent, nuſquam tamen id impetrare potuerunt, quòd diceret, multos homines barbaros & inſolentes, non mortem, ſed mortis genus formidare ſolere. Et vt præclarè Symmach. ait: (26) *Tantum denuò legibus ſeveritatis addendum eſt, quantùm flagitia creverunt.*

(22) *Cic.* in orat. pro Roſc. Amer.

(23) *Cic.* 4. Tuſcul.

(24) *Plato* dialog. 9. de legibus.

(25) *Mant.* ſingu. 16. nu. 3.

(26) *Symmach.* lib. 2. epiſt. 13.

CAPVT TERTIVM.

De parricidij nomine, & ortographia. Qui olim, qui hodie parricidæ dicantur? De parricidij quæſtoribus, & eorum officio, & origine plura. Vulgata Pomponij I. C. lectio contra aliquorum emendationem aſſerta. Feſtus Pompeius ex Scaligeri ſententia correctus.

HIS ita de huius ſeveriſsimæ pœnæ imponendæ ratione generaliter præhibatis, antequam ſpecialem eius tractationem aggrediar, neceſſarium duxi, de parricidis acturus, ipſius nominis etymon in limine declarare. Olim igitur parricidæ, non hi modò, qui

qui parentes vita privassent: sed & qui qualemcumque hominem occidissent, appellabantur: quod & Festus Pompeius testatur, (1) & Plutarch. (2) dum scribit, Romulum homicidium omne vocasse parricidium; nèque de eo, qui patrem occidisset aliam tulisse legem: quòd illud impium, & nefarium, hoc impossibile iudicaret. Quin & lege Romuli idem satis apertè significatur, quæ, vt Balduin. (3) & Iustus Lipsius ostendunt, his erat verbis concepta, *Parricidas omnes capite puniunto.* Et alia Numæ Pompilij, quæ veluti in superioris interpretationem lata, ita (si Festo (4) credimus) scripta erat: *Si quis Hominem liberum dolo sciens morti duit, parricida esto.* Quo eodem sensu lege Tribunitia prima, quam Brisson. (5) & Rævardus referunt, cavebatur. *Si quis eum, qui eo plebisc ito Sacer sit, occiderit, parricida ne sit*, id est homicidij crimine non teneatur. Vnde non improbabilis videtur eorum (6) sententia, qui inde Parricidam dictum existimant, quasi qui parem, hoc est alterum hominem occiderit. Neque ratio scribendi quorumdam, (7) qui *Parricida & parricidij*, nomina, simplici tantum r. pingere solent, & pronunciare. Quamvis ego præstantissimos alios viros sequutus, receptam, & veterum librorum exemplis probatam ortographiam immutandam non censeam. Sed & quòd parricidæ antiquissimis istis legibus, quarum mentionem habuimus, capite puniri cœpissent, in causa etiam fuit, vt parricidæ appellatio, translatitiè ad eos omnes extenderetur, qui crimina, capitali supplicio vindicanda, patrassent. Nam, & quadam lege xij. tab. cuius verba Cicer. (8) refert, ita cautum erat. *Sacrum, sacrove commendatum, qui clepserit, rapserit ve, parricida esto.* Et eos, qui vt capitalibus quæstionibus præessent, eligebantur, generaliter quæstores, sive vt Asconius (9) ait, quæsitores parricidij vocarunt. Inde Festus (10) Pompeius, *Parici quæstores appellabantur* (inquit) *qui solebant creari causa rerũ capitalium quærendarum*, & Pomponius (11) & Fenestella quæstores a populo constitui solere tradunt, *qui capitalibus rebus præessent: qui appellabantur quæstores parricidij, quorum etiam meminit lex xij. tab.* Quo in loco Pomponij, legendum quidam

(1) *Festus Pomp.* in verbo Parrici.
(2) *Plutar.* in Romul.
(3) *Balduin.* ad ll. Rom. c. 11. *Iust. Lip.* ad leg. Reg.
(4) *Festus* vbi sup.
(5) *Brisson.* libr. 2. de formu. pag. 154 *Rævard.* ad. ll. 12. tab. c. 3.
(6) Refert *Balduin* sup. *Barth. Zanchus* in annotat. ad *Sallust.* p. 46.
(7) Ita scribit *Brisson.* sup. & li 14. de verb. sign. & *Petr. AErod.* lib 8. rer. iudic. tit. 6. Et *Duaren.* ad tit. ad l. Pomp. de parr. per abusũ litteram r. gemi natam tradit, quod probat etiam *Eguinus Varo* in §. alia de pub. iud.
(8) *Cicer.* 2. de legibus. & exornat novis. *Ant. Clarus Silvius* ad ll. xij. tab. c. 18.
(9) *Ascon. Pædia. 1. Verri.*
(10) *Festus* supra.
(11) *Pomp* in l. 2. §. deinde cum ærarium, de orig. iur. *Fenest.* de magistr. Rom. lib.

ex

ex Festo *parici*, non *parricidij* arbitrantur, & hos quæstores paricos dictos fuisse sibi persuadent. Contra quos tamen eruditissimus Iosephus Scaliger, (12) omni opere vulgatam lectionem retinendam, quin & apud Festum etiam reponendam, contendit. Rursus, quam laudat, Pomponius xij. tab. legem, nullibi repetiri, præstantissimus Iacob. Cuiac. (13) advertit. Et verò constat, multis, post reges exactos, & receptas xij. tab. annis, in emergentibus causis capitales istos quæstores creari. Livius (14) namque scribit, anno ab vrbe condita CCCXL. plebem Cosso, & Medullio conss. Posthumianæ cædis quæstionem, de populi consensu mandasse. Et apud eundem, (15) aliquot post annos Capuæ de occulta quadam principum coniuratione, Dictatorem quæstionibus exercendis C. Mævium dici placuit. Quinctium quoque Terentium, anno ab vrbe condita DLXVII. de pecunia Antiochi à Lucio Scipione capta, & coacta, ex Petillij rogatione quærere patres, eodem Livio (16) teste, iusserunt. Frequenter autem quæstores ipsi ex officio cognoscebant, vt Alex. ab Alex. (17) multis exemplis adductis ostendit, subdens eos lictorem, & viatorem habuisse, eorumque iurisdictionem, posteà Triũ-viros capitales sibi vindicasse, quod & alij etiam autores (18) observant. Sed, & cùm Cornelius Sulla, vt Pomponius (19) refert, quæstiones publicas de parricidio, & alijs criminibus constituisset, horum quæstorum numerum, vt faciliùs de fontibus pœnas exigerent, ad viginti propagatum, Alex. (20) & alij commemorant. Verùm enim verò, vt in viam ex diverticulo redeamus, licèt olim ita latè Parricidij nomen pateret, posteà tamen vt Priscianus (21) ait, qui patrem, aut matrem, vel aliam personam ex his, quæ appellatione parentum continentur, interfeciſſent, eo nomine notari cœperunt, licèt per abusionem, vt Quint. (22) his verbis ostendit: *Et parricida matris quoque, aut fratris interfector; quod abusio est.* Inde Horatius (23) *Telegoni iuga parricidæ*, & Cicer. (24) *Patrem*, inquit, *vita privare per scelus est: Saguntini, qui parentes, quos liberos emori, quàm servos vivere maluerunt, vita privarunt, parricidæ fuerunt?* Divus quòque August. (25) *in ipsis*, ait, *parri-*

(12) *Ioseph. Scalig.* in notis ad Festum, in parrici.

(13) *Cuiac.* d. l. 2.

(14) *Livius* decad. 1. lib. 14.

(15) *Idem* decad. 1. lib. 9.

(16) *Idem* decad. 4. lib. 8.

(17) *Alex.* 2. genial. cap. 2.

(18) *Zass. Cuiac.* & alij d. l. 2.

(19) *Pomp.* d. l. 2. vers. deinde Cornel. de orig. iur.

(20) *Alex.* sup. vbi *Tiraq.* in additio.

(21) *Priscianus* lib. 2. de ling. lat.

(22) *Quin.* lib. 8. inst. cap. 6. & *Alciat.* lib. 4. de verb. sign. in princ. & *Charitus* lib. 4. de Catachresi loquens, & *Ioann. Bellon.* de figur. iur. figur. 16.

(23) *Horat.* 3. car. od. 9.

(24) *Cicer.* in paradox.

(25) *D. August.* lib. vni. de patien.

rici-

ricidijs, quanto propinquiorem quisque peremerit, tanto iudicatur immanior. Interdum etiam ad fratrum interfectores hoc nomen, sed cum adiuncto porrigi cœpit, Cicer. (26) *in ipso fraterno parricidio nullum scelus prætermissum videtur.* Livius (27) *in ea cœna dicitur venenum datum, poculo epoto extemplò sensit, & mox coortis doloribus in cubiculum recepit sese, crudelitatem patris conquerens, parricidium fratris*; interdum & sine adiuncto, vnde Divus Hieronym. (28) *Imperator*, inquit, *vnus, iudex vnus provinciæ, Roma vt condita est, duos fratres non tulit, & parricidio dedicatur.* Nonnunquam etiam, quòd patria, patriæque Principes paterna veneratione coli debeant, (29) qui in eos aliquid moliuntur, parricidæ appellantur. Sic Cicer. (30) *Potest cuiquam vtile esse fœdissimum parricidium patriæ.* Sic Sueton. Valerius, & alij, quos plenè diligentissimus Brissonius (31) congessit, Cæsaris, & aliorum Romanorum Impp. interfectores, passim parricidas appellant. De quo tamen ego pluribus alio loco tractabo, nunc hæc adduxisse sufficiet, quibus ni fallor non ineptè expositum manet, latè patentem Parricidij appellationem, strictioribus terminis iam hodie concluſam, & vt plurimum parentum occisoribus applicatam.

(26) *Cicer.* pro Cluent.

(27) *Livi.* lib. 40.

(28) *D. Hier.* Epist. 4. ad Rusticum, in capite in apibus 7. q. 2.

(29) L. veluti de iust. & iur.

(30) *Cicero.* 2. Philip.

(31) *Brisson.* lib. 2. de formul. pagin. 256. & lib. 4. de verb. sign. & *Tiber. Decian.* 2. to. crim. lib. 9. cap. 5.

CAPVT QVARTVM.

Solonem, & Romulum nullas in parentum interfectores leges tulisse. Id meritò factum, multis, & testimonijs, & exemplis ostenditur. Naturam ne suspicari quidem parricidium permittere. Leges facinora interdum, non tam prohibere, quàm admonere. Prohibitionem, & punitionem ad facinus invitare.

MIRVM sanè videri non debet, proprio vocabulo parricidij nefas, olim apud Romanos caruisse, quippè in quorum mentes, vt Cicer. (1) ait, nunquam venerat, *futurum aliquem vllo sæculo fore, qui tam immane facinus auderet, quod si quando auditum sit, portenti, ac prodigij simile numeretur.* Atque inde Solon, qui Athe-

(1) *Cicer.* Pro Rosc. Amer.

Athenienſibus, & Romulus, qui Romanis leges ſcripſerunt, nullam ſe peculiarem in parricidas legem tuliſſe, reſpondiſſe feruntur, (2) quòd non ſperarent, quemquam, qui tam impium maleficium committeret, extiturum. In quo prudentiſsimum horum legislatorum iudicium meritò Cicero (3) laudibus effert, cùm de eo nil ſanxerint, quod anteà commiſſum non erat, ne non tam prohibere, quam admonere facinus viderentur. Leges namque, quibus boni non egent, malos, & ſuopte ingenio in omne vitium labentes mortalium animos, nihilo deteriores, vt Diogenes (4) dicebat, efficiunt: ſed imo ad peccandum interdum alliciunt, & movent. Quod oſtendere volens Apoſtolus, (5) legem quæ peccatum prohibeat, non dubitavit dicere, virtutem eſſe peccati: *Aculeus*, inquit, *mortis eſt peccatum: virtus autem peccati lex.* Veriſsimè omnino, nam vt D. Auguſt. (6) hæc Apoſtoli verba declarans, ſcribit: *Auget prohibitio deſiderium operis illiciti, quando iuſtitia non ſic diligitur, vt peccandi cupiditas eius dilectione vincatur.* Et ferè ſemper frequentius ea videmus committi, quæ ſæpius vindicantur, & maleficia anteà non cogitata, nec cognita, ipſa quodammodo prohibitione & punitione doceri, & inſtigari, vt in parricidij, de quo agimus, crimine vſu veniſſe Seneca (7) his elegantiſsimis verbis oſtendit: *Pater tuus plures intra quinquennium culleo inſuit, quàm omnibus ſæculis inſutos accepimus. Multò minus audebant liberi nefas vltimum admittere, quamdiu ſine lege crimen fuit. Summa enim prudentia altiſsimi viri, & rerum naturæ peritiſsimi, maluerunt, velut incredibile ſcelus, & vltra audaciam poſitum præterire, quàm dum vindicant, oſtendere poſſe fieri. Itaque parricidæ cum lege cœperunt, & illis facinus pœna monſtravit: Peſsimo loco pietas fuit poſtquàm ſæpius culleos vidimus, quam cruces, &c.* Et herculè, quòd Solon, & Romulus parricidij crimen nunquam fieri poſſe cenſerent, atque ideò impunitum ſuis relinquerent legibus, non omnino exemplis carere videtur. Nam & Licurgus nullam adverſus adulteros Lacedæmonios legem ſcripſerat, cuius rei cauſam Spartanus quidam interrogatus, reſpondit, vt Plutarch. (8) recenſet, minimè exiſtimaſſe Licurgum,

(2) *Cicer.* pro Roſci. *Plut.* in Romulo *Paul. Oroſius* lib. 5. cap. 16. *Diog. Laert.* in Solone.

(3) *Cicer.* ſup. verſ. prudentiſsima.

(4) *Laertius* in eius vita.

(5) *Paul.* ad Corin. c. 15. in fine. Vide eundem ad Rom. cap. 7.

(6) *D. Auguſt* lib. 13. de Civitat. Dei, cap. 5.

(7) *Seneca* libr. 1. de Clem.

(8) *Plut.* in vita Licurg. & in apophteg. Lacon.

gum, Spartæ aliquod adulterium posse contingere. Et Persæ, vt Herodotus, (9) & Ioannes Stobæus affirmant, adeò incredibile esse existimabant, quemquam in id sceleris, & audaciæ prærumpere, vt parentes, à quibus vitam accepit, vita privaret, vt parricidam, pro notho, & spurio habendũ, suis legibus sanxerint, rati legitimam sobolem nihil posse in perniciem parentum moliri. A quibus non longè abfuisse pater ille videtur, cuius extat apud Valerium (10) historia, qui cùm à filio necti sibi insidias comperisset, nec inducere in animum posset, vt verum sanguinem ad hoc sceleris progressurum crederet: filio in desertum locum perducto, gladium quem secum attulerat tradidit, ac iugulum feriendum præbuit, nec veneno, nec latrone ei ad peragendum parricidium opus esse, affirmans. Quo facto non paullatim, sed magno impetu recta cogitatio pectus iuvenis occupavit, continuòque abiecto gladio, *Tu vero*, inquit, *pater vive, & si tam obsequens est, vt hoc precari filio permittas, me quoque exupera, sed tantùm quæso, ne meus erga te amor eò sit vilior, quòd à pœnitentia oritur.* Qui sanè omnes iustissimè id sibi persuadere potuerunt, nam vt Cicer. (11) eleganter scribit: *Profecto res tam scelesta, tam atrox, tam nefaria credi non potest: magna est enim vis humanitatis: multum valet communio sanguinis: reclamitat istiusmodi suspitionibus ipsa natura: portentum atque monstrum certissimum est, esse aliquem humana specie & figura, qui tantùm immanitate bestias vicerit, vt propter quos hanc suavissimam lucem aspexerit, eos indignissimè luce privarit: cum etiam feras inter se partus, atque educatio, & natura ipsa conciliet.*

(9) *Herodot.* in Clio. *Ioan. Stobæ.* sermone 44. vnde, & hanc præsumptionem nonnulli ex nostris iuris auctoribus probant, vt constat ex *Tiber. Decian.* 2. to. crim. lib. 9. cap. 6. num. 2.

(10) *Valer. Maxim.* lib. 5. c. 9. in fin.

(11) *Cicer.* pro *Rosc. Amer.*

C A-

CAPVT QVINTVM.

Parricidij pœnam, à Solone & Romulo prudenter omissam; non minus prudenter posteà, hominibus in hoc scelere superbientibus, constitutam. Leges pro temporum varietate mutari oportere. Parricidium quis primus Romæ patraverit? Livij in hac re, & Plutarchi dissensio. Tulliæ, Servij Tullij Romanorum Regis filiæ, parricidium, & tempore, & immanitate primum videri.

LICET propter eam, quam superiori capite scripsimus causam, Romani parricidij crimen proprio nomine, & peculiari supplicio, olim destitutum reliquerint: posteà tamen cùm homines ab aureæ illius ætatis probitate descisscentes, in omnia scelerum portenta declinarent, & vt scitè Ovidius (1) expressit, vitæ pietate, & Astrea terris expulsa, vir coniugis, & illa mariti exitio imminere, & filij antè diem in paternos annos inquirere cœpissent: atque ita intelligerent prudentissimi quique rerum publicarum gubernatores, *nihil esse tam sanctum, quod aliquando*, vt Cicer. (2) scribit, *non violaret audacia*, sceleris huius (proh dolor!) singulare, exemplarèque supplicium necessarium esse, eius frequentia moniti cognoverunt, & sapienter à Solone, & Romulo prætermissum; non minus sapienter pro temporum vicissitudine fore constituendum. Nam & si Symmachus (3) dicat: *Leges in commune bonum procedentes, nunquam occasum pati*, verius tamen est, consenescere eas, languere interdum, & mori, vt ex optimis autoribus docet Franc. Iuretus, (4) & secundum varietatem temporum, vt Pontifex Innocen. (5) admonuit, humana quandòque statuta absque reprehensione variari. Sic enim Claudianus. (6)

(1) *Ovid. in metam.*

(2) *Cic. d. orat. pro Rosc.*

(3) *Symma. lib. 10. Epist.*

(4) *Franc. Iuretus in not. ad Symm. lib. 2. Epist.*

(5) *Innoc. in c. non debet, de consang. & aff.*

(6) *Claudian.*

Priscamque resumunt
Caniciem leges, emendantúrque vetusta,
Acceduntque nova ———

Et apud Livium, (7) Lucius Valerius de lege Oppia abrogan-

(7) *Livius lib. 34*

ganda agens: *Quemadmodum*, inquit, *ex his legibus, quæ non in tempus aliquod, sed perpetuæ vtilitatis causa, in æternum latæ sunt, nullam abrogari debere fateor, nisi quam aut vsus coarguit, aut status aliquis Reip. inutilem fecit: sic, quas tempora aliqua desiderarunt, leges mortales, vt ita dicam, & temporibus ipsis mutabiles esse video.* Vnde Prothei modo ipsis quoque occasionibus leges variabiles esse oportere, Sextus Cæcilius (8) Iurisconsultus non inficiatur: quin pro temporum moribus, vitiorumque, quibus medendum est fervore, & frequentia mutandas, aut etiam denuò ferendas esse confitetur. Quod, vt alia exempla deficerent, ipso hoc de quo noster est sermo, parricidij crimine, apertissimum redditur, cui perniciosissimo Reipub. damno, contra Solonis & Romuli opinionē nascenti, & in dies magis ac magis pullulāti, obviam eundum fuit, & tam pestilenti morbo congruo remedio subveniendum; quæ omnia non sensisse modò, verùm eleganter etiam expressisse Paulus Orosius, (9) non dilutæ auctoritatis scriptor, videtur, sic inquiens: *Igitur talem Marij triumphum, Romanàmque victoriam, incredibile facinus, & nunquam anteà Romanis cognitum, Romæ subitò perpetratum, versa in horrorem, ac mœrorem tota vrbe, fuscavit. Publicius quidam Malleolus, servis annitentibus, matrem suam interfecit. Damnatus parricidij, insutúsque in culleū, & in mare proiectus est: impleverūntque Romani facinus & pœnam, vnde Solon Athenienſis decernere non ausus fuerat, dum fieri posse non credidit: & Romani, qui se ortos à Romulo scirent, etiam hoc fieri posse intelligentes, supplicium singulare sanxerunt.* Eò itaque hominum audacia procedente, vt neque hoc scelus intentatum relinquerent, necessitas quodammodo pœnam extorsit. Nam præter Publicium Malleolum, quem primum huius criminis autorem Orosius in supradicto loco Livium (10) sequutus commemorat, anno, vt Ioannes Coras. & Didacus Covarr. (11) existimant, ab vrbe condita D C. Lucius deinde Hostius, vt Alexand. ab Alex. & Cælius Rodiginius (12) referunt, parricidij insimulatus, pari ac Malleolus supplicio necatus, & concruciatus, pœnas rependit. Nisi magis Plutarcho (13) assentiri velimus, qui

(8) *Sext. Cæcil.* apud Agellium lib. 20. c. 1.

(9) *Paulus Oros.* li. 5. hist. c. 16. in fine.

(10) *Livius* lib. 48.
(11) *Corras.* t. mis. cap. 5.
Covarr. in clem. si furiosus in init. 2. part. num 12.
(12) *Alex.* libr. 3. gen. ca. 5. *Cælius* li. 11. cap. 17.
(13) *Plu.* in Romul.

hunc

hunc Lucium Hostium primum fuisse, qui parricidium commiserit, his verbis testatur: *Ac multa sæcula visus est rectè eiusmodi iniuriam futuram desperasse: nemo enim sexcentis post annis Romæ tale facinus perpetravit: sed post Hannibalis bellum Lucius Hostius fertur primus patrem occidisse.* Quamvis ego primam haud dubiè huius sceleris ream, & quæ crudelitate cæteros qui vsquàm fuerint parricidas superasse videtur, Tulliam, Servij Tulli Romanorum Regis filiam, fuisse censerem: quæ vt Livius, Valerius, (14) & alij tradiderunt, cùm improba regni cupiditate commota, patrem à Tarquino superbo, cui nupta erat, interficiendum curasset, postquàm iam immane illud parricidium commiserat, prætervehens ipsa carpento, infestis furijs agitata, supra patris defuncti corpus vulneribus, & plagis affecti, vehiculum duci iubere non dubitavit. Ob cuius inhumanum scelus, & rei fœditatem, non solùm se æterna infamia: sed locum etiam ipsum cognomine sceleris commaculavit, & brevi, patris manibus ab impia filia pœnas exigentibus, exulare coacta, regnum malè partum amisit. Vnde Valerius Maximus, (15) hoc crudelitatis exemplum, *Tempore vetustissimum, conscientia nefarium, voce improbum, ac monstri simile* appellat, & Seneca (16) infandum his verbis.

(14) *Livius*, lib. 1. *Valer.* lib. 9. cap. 11. *Dionys.* li. 4. *Sabelic.* exemp. lib. 3. c. 9. in fine. *Alex.* lib. 2. genial. cap. 6.

(15) *Valer.* vbi sup.

(16) *Sen.* in *Octavia*, actu 1.

——— *Dedit infandi*
Sceleris pœnas cum Tarquino
Tullia coniux; quæ per cæsi
Membra parentis sævos egit
Impia currus: laceròque seni
Violenta rogos nata negavit.

Sed & subscribam verba Nasonis, (17) qui postquàm Tullia, maritum in necem patris suadentem inducit, non minus appositè atrocis huius criminis impietatem ita prosequitur.

(17) *Ovid. Naso. 6.* Fastor.

Regia res scelus est. socero cape regna necato,
Et nostras patrio sanguine tinge manus.
Talibus instructus solio privatus in alto
Sederat, attonitum vulgus ad arma ruit.
Hinc cruor, & cædes, infirmàque vincitur ætas,
Sceptra gener socero rapta superbus habet.

Ipse

Ipſe ſub Exquilijs, vbi erat ſua regia, caſus,
Concidit in dura ſanguinolentus humo.
Filia carpento patrios initura penates,
Ibat per medias alta feròxque vias.
Corpus vt aſpexit, lacrymis auriga profuſis
Reſtitit: hunc tali corripit illa ſono:
Vadis, an expectas precium pietatis amarum?
Duc, inquam, invitas ipſa per ora rotas.
Certa fides facti eſt. dictus Sceleratus ab illa
Vicus: & æterna res ea preſſa nota eſt.

Sed neque exemplo hoc ſupremum maleficium caruiſſe videtur, nam litterarũ etiam monumentis proditum eſt, (18) Eucratidem Bactrianorum regem, virtute ac rebus præclarè geſtis nulli ſecundum, ingenti ab Indis victoria parta, triumphantem, & opimis ſpolijs refertum, ſe ſe in patriam, vt ſuis gratularetur, recipientem, filij inſidijs, cui abſens regni habenas dederat, exceptum, & miſerè trucidatum fuiſſe: nec eo ſcelere contentum filium, pari ac Tullia audacia, per corpus patris vulneribus fauciati, currum agere, & inſepultum cadaver abijcere non dubitaſſe. Vt ſic vel ex his exemplis appareat, facilius poſſe ſummorũ vitiorum, quam virtutum imitatorem reperiri, & non omnino (vt Franc. Patric. (19) ait) cõtemnendam videri vocem illã, qua dicitur, *Nullum regnum ſine domeſtica cæde, aut parricidio eſſe ſolere.*

(18) *Plut.* in paral. *Alex.* ſupr. *Bapt. Fulg.* lib. 9. c. 11. in princ.

(19) *Franc. Patric.* de regn. li. 8. tit. 9.

CAPVT SEXTVM.

Filiorum, qui apud varias gentes parentes occiderint, plurima exempla relatu non iniucunda. Beſsi Pæonienſis parricidiũ, eiuſque vltio miraculoſa. Filios non minus, quàm extraneos parentum vitæ inſidiari. Accurſij & aliorum hanc in rem teſtimonia in medium adducta. Nationes quaſdam ex more parẽtibus necem inferre, & alias eorum carnibus veſci, alias canibus tradere, alias è ſaxo deijcere. Sardonius riſus vnde.



VERVNT & alij apud omnes gentes, nationèſque, qui parricidium committere neutiquam veriti, & omnia divina, atque humana iura turbantes, paſſim

sim in antiquiorum, & recentiorum auctorum commentarijs, non sine execratione commemorantur. In quibus ego referendis, non est cur longiorem orationem nunc facere velim, cùm me aliorum (1) diligentia hoc labore levaverit, & singulis propè nostræ huius tractationis paginis, rerum dicendarum ordine requirente, frequens multorum mentio facienda sit. Sed subijciam nihilominus aliqua parricidarum quorundam exempla, quæ vel alijs minùs cognita, vel lectoribus minùs ingrata futura fore censuerim. Et vt ab Hecate initium dicendi faciam; ea, sanguinaria quædam, vt Diodor. Cælius, & alij (2) enarrant, fœmina fuit, quæ prima, quò Persam patrem occideret, aconitum invenit. Ptholomæum etiam, scribit Polybius, (3) ex facinoris crimine, quòd patrem vita exuisset, Philopatora cognominatum. Sed & Ardieum Pamphyliæ tyrannum, annis iam fessum parentem, & insuper natu maiorem fratrem vita privasse, locupletissimus auctor est Plato. (4) Artaxerxis item filios de interficiendo patre conspirasse: & Antipatrum matrem suam Thessalonicem per materna vbera vitam deprecantem occidisse, Balduinus (5) noster ex alijs recenset. Neronis quòque cùm alia, tùm verò Agrippinæ matris præcipuo loco à Xiphilino (6) parricidium commemoratur, quam cùm primùm occidere dolis tentaret, & imposita navi submergere: re non succedente, Aniceto occidi iussit, causatus eam sibi insidiatam fuisse, & quòd eius opera multa facinora perpetrasset. Sed nèque minùs impium Nicomedis scelus esse videtur, qui, vt Iustinus, & Fulgosus (7) referunt, indulgentissimum patrem Prusiam Bithyniæ regem, à quo regni gubernacula vivo adhuc acceperat, immanissimè trucidavit. Phraatis etiam, Horodis Parthorum regis filij, detestandum facinus præteriri non potest, qui parentem cum triginta filijs, quamquam ab ipso regni successor designatus, occidit, gravitèrque pauci temporis moram in vicino iam morti patre ferens, cùm venenum parùm proficere videretur, brevissimam interficiendi viam aggressus, propria manu illum præcluso spiritu (vt post Plutarc. Fulgosus (8) retulit) suffocavit. Dionysium quòque,

(1) Theat. hum. vitæ, vol. 39. li. 2. pag. mihi 3517. *Ravis. Textor* in officina. *Baptista Fulg.* lib. 9. cap. 11.

(2) *Diod.* lib. 2. bibliot. *Cæl Rhod* lib. 11. c. 21. *Corras.* 1. misc. cap. 5.

(3) *Polyb.* & ex eo *Fulgos.* lib. 9. c. 9.

(4) *Plat.* lib. 10. de Republ.

(5) *Balduin.* in §. alia deinde, inst. de pub jud.

(6) *Xiphil.* ex *Dio.* in Nerone. latè *Tacitus* lib. 14. ann. & *Philostr.* in vita Apollon li. 4. cap. 12. ad fin. verb. in Ner. eleganter invehitur.

(7) *Iustinus* pagin. 290. *Fulgo.* lib. 9. c. 8.

(8) *Plut.* in Ant. *Fulgos* lib. 9. cap. 11.

matrem per venenum necasse, & Leptinem fratrem, cùm in navali prælio servare posset, interfici passum fuisse, narrat Ælianus. (9) Sed & vindicat sibi in hac parricidarum tragœdia non vltimum locum, Caij Toranij atrocitas, qui licèt ei non ademerit vitam, qui sibi vivendi causas suggessit, dedit tamen operam, vt patrius aliorum manibus sanguis effunderetur. Namque Trium-virũ partes sequutus, proscripti patris sui prætorij & ornati viri, latebras, ætatem, notàsque corporis, quibus agnosci posset, Centurionibus edidit, qui eum persequuti sunt. In quo tamen facto, quod Valerius (10) adijcit, silentio involui non potest. Senem nempè de filij magis vita, & incrementis, quàm de sua solicitum, an incolumis esset? & an Imperatoribus satisfaceret? interrogare Centuriones cœpisse. E quibus vnus: Ab illo inquit, quem tantopere diligis demonstratus, occideris: protinùsque pectus, eius gladio traiecit; collapsùsque est senex infelix, auctore cædis, quàm ipsa cæde miserior. Idem penè de Villio Annali ab eodem Valer. (11) narratur, qui cùm proscriptus ad clientem suum confugisset, sceleratus filius, per ipsa vestigia patris militibus ductis, occidendum eum in conspectu suo obiecit, bis parricida, consilio prius, iterum spectaculo. Telegonus etiam, vt Dictys Cretensis (12) recenset, Vlyssem Patrem qui, somniorum diritate conterritus latitabat, hastili confodit. Vnde Horatius (13) eum patricidam appellat, quamvis Homeri interpres, vt Lambinus (14) testatur, hoc à recentioribus poetis confictum fuisse arbitretur. Ego verò, & si certum id fuerit, non tamen censeo inter impios Telegonum omnino connumerandum, cùm in Ithacam patris amore ductus, veniens, inscius & imprudens hoc facinus perpetraverit, luctuque, & mœrore maximo, patris morte comperta fuerit affectus. Nec absimili ratione, excusari quòque posse Alcmæonis & Orestis parricidium existimo, quorum ille, Eriphilem matrem, quod Amphiarum patrem Pellinici prodidisset: hic Clytemnestram, in Agamemnonis patris ab ea interfecti vindictam occidit. Verùm de his, & alijs similibus casibus, peculiaris alio loco nobis habendus est sermo.

(9) Ælian. lib. 14 de var. histor.

(10) Valer. lib. 9. c. 11. Appian. bellorum civil. lib. 4.

(11) Valer. eod. loco.

(12) Dict. de excid. Troiæ lib. fin. in fin.

(13) Horat. 3. carm. Od. 29.

(14) Lamb. ad Hor. supra.

mo. (15) Nunc Beſsi Pæonienſis parricidium, & miraculoſam eius vltionem ſuperioribus ſubnectemus. Hic enim, vt ex Plutarcho Petr. Ærodius (16) ſcribit, cùm patrem interfeciſſet, crimen diù fuerat obſcurum. Tandem inter cœnandum, multis vnà epulantibus, cùm ſupervolitaſſent hirundines, atque ei præcipuè obſtreperent, exilijt menſa, baculòque deturbans nidum, pullos in terram proiectos, ac ſi furore corriperetur, pedibus iterum, iterùmque proculcat. Cùmque, qui aderant, cur id tam inhumaniter? poſtularent, reſpondit: Iam diu in ſe eas falſum teſtimonium dicere, garrire, & perſonare ſe parentem occidiſſe. Quibus verbis ad Principem delatis, rèque omni diligentiùs diſcuſſa, Beſſus parricidij damnatus, meritas pœnas rependit, hirundinibus eum, non ſecus ac Grues Ibyci poetæ occiſſores, prodentibus, de quibus Auſonius: (17) *Ibycus vt periit, vindex fuit altivolans Grus.* Verùm quid ſingulos parricidas recenſeo? aut quid fruſtrà horrendi huius criminis reos in compendium redigere conor? cùm adeò homines (heu dolor!) humanitatem exuerint, vt non vrbs vlla, non domus, his naturæ monſtris vacare videatur. Iam in ipſum pietatis aſylum ferox erumpit audacia: iam præmaturo voto hæreditatis occupandæ, omnium malorum radix avaritia, in patris fata filium impellit. Vnde rectè Ovidius (18) dicere potuit

Filius ante diem patrios inquirit in annos.

Nec minùs rectè Iuſtinianus (19) filium meritò exheredatum videri, *ſi parentibus ſuis manus intulerit: ſi gravem & inhonestam iniuriam eis ingeſſerit: ſi eos in criminalibus cauſis accuſaverit: vel eorum vitæ per venenum, aut alio modo inſidiari tentaverit*; & alibi, (20) ideò Macedoniano Senatuſconſulto prohibitum fuiſſe, mutuas pecunias eis dari, qui in poteſtate parentum eſſent, *quia ſæpe onerati ære alieno creditarum pecuniarum, quas in luxuriam conſumebant, vitæ parentum inſidiabantur.* Ex quibus eleganter vt pleràque alia, deduxit Accurſ. (21) communiter ab alijs receptus, non magis à filijs, quàm ab extraneis, pactum ſuper patris viventis hæreditate invtiliter fieri, cùm captandæ paternæ mortis ti-

(15) Infra lib. 2. cap. antepenult.

(16) *Plut.* de fera numin. vind. *Petr. Ærod.* lib. 4. rerum iud. tit. 11. cap. 8.

(17) *Auſon.* in Monoſyllab.

(18) *Ovid.* 1. metam.

(19) *Iuſtin.* in auth. vt cum, de appell. cog. §. cauſas.

(20) In §. penult. inſt. quod cum eo.

(21) *Accur.* in l. fin. verb. alienæ, C. de pact. quem ibi *Iaſ. Alex. Dec. Purpur* & alij ſequuntur, & *Menchaca* in l. liber. num. 5. C. de inoff. *Tiber Dec.* lib. 9. crimin. c. 9. num. 13.

timor (quæ fuit pacti improbandi ratio) (22) in filijs non minùs, quàm in cæteris adfit. Quod elegantiſsimè etiam oſtendit Terentius, (23) ſic inquiens:

Porrò autem dum ſtudeo, illis vt quamplurimùm
Facere, contrivi in quærendo viam, atque ætatem meam:
Nunc exacta ætate hoc fructi pro labore ab his fero, odium:
Meam autem mortem expectant.

Faciam igitur huic capiti finẽ, ſi prius illud pro coronide, quod ſuperioribus admodùm convenit, animadverterim, quarumdam gentium, celeberrimum, & multis retro ſæculis obſervatum morem viguiſſe, vt ſenio iam confectos parentes, filij perimerent, & quod belluinam ſupergreditur feritatem, eorum item carnibus veſcerentur. Quod de Indis & Maſſagetis hiſtoriæ pater Herodotus, Strabo, & alij (24) recenſent: & de Caſpijs, qui parentes vbi ſeptuageſsimum annum exceſsiſſent, domi incluſos, fame necare conſueverunt, Cælius Rhodiginus (25) teſtatur. Sed & Bactrianorum hac in re crudelitas omnem fidem ſuperare videbitur, niſi multorum auctorum (26) adſeveratione confirmaretur, qui iam ſenio confectos parentes, vivos canibus apponebant, ad hoc ipſum de induſtria enutritis, quos ea ratione ſepulchrales vocabant. Quin, & Sardis lex erat, ſi qua Æliano (27) fides adhibenda eſt, vt filij, patres iam ſenectute graves fuſtibus cæderent, & interemptos ſepelirent: abſurdum eſſe arbitrantes, ſi delirus ſenex vlterius in vivis ageret, in fraudèmque & peccatum, corpus ſenectute grandæva maceratum impelleretur: ridebàntque interim maximè pereuntes parentes, ſe feliciter & beatè mori exiſtimantes, quòd liberorum impietate mortem oppeterent. Vnde, vt Eraſmus, (28) & ex Timæo Baptiſta Pius (29) adnotarunt, *Sardonius riſus* proverbij vice apud antiquos vſurpari cœpit.

(22) d.l fin.

(23) *Terent.* in Adelph.

(24) *Herod.* lib.3. *Strab.* libr.2. Geog. *Cæl.* lib.11.cap.18. *Pet.Greg.* li.36.Syntag.c.24.n.29.

(25) *Cæl.Rhod.* lib.11.lect.anti.cap.21

(26) *Cæl.*ſup.*Alex. ab Alex.*3.gen.c.2. *Corr.*1.miſc.c.5. *Balduin.* in § alia deinde, qui alios referunt, *Tiber. Decian.* lib.9. crim.cap.15. num.32.

(27) *Ælian.* de var.hiſt.lib.4.

(28) *Eraſm.*Chil.3 Cent.7.adag.1.

(29) *Bapt.Pius* annotament.cap.6.

(* *)

CA-

CAPVT SEPTIMVM.

Parricidium qualiter fuerit ab Ægyptis, Hebræis, Græcis, Persis, Macedonibus, Lusitanis, & alijs gentibus vindicatum? Romanos non parricidium modò, sed & verberatum à filio patrem graviter vindicasse. Servi Tullij lex in hanc rem allata, & diligenter exposita. Quid sit plorare? quid quiritare? quid iubilare? Sacer homo quis? Quæ sacratæ leges? Sacer homo cur impunè à quolibet occidi posset? ex Macrob. Pulsati parentis pœna. Virgilij, Ulpian. & Senecæ de hoc delicto sententiæ.

PRIMITVR mortalibus, in hoc (vt in reliqua alia) parricidij crimen frequentissimè prorumpentibus, in tanta huius sceleris vbertate, prudentissimè singulæ fermè gentes, singulares tanto maleficio pœnas excogitaverunt. Nam etsi Plato (1) caput Hydræ amputare eos dicat, vt est in proverbio, qui singulis delictis, singulis legibus conantur occurrere: tamen, vt non minùs rectè Arcesilaus (2) dixisse memoratur, quemadmodum ibi multi sunt medici, vbi multi sunt morbi, ita vbi plurimùm vitiorum esset, permultas quoque leges esse oportebat. Et vt alia maleficia, vel nõ puniri, vel remissius coerceri potuissent: hoc tamen, de quo loquimur, novum in se & atrox, novis quòque & atrocibus, severisque supplicijs omninò vindicari debuit. Nam vt præclarè Tullius (3) inquit: *Parentes charissimos habere debemus, quòd ab his vita, patrimonium, libertas, civitas tradita est, quæ omnia in illorum violatione violantur.* Inde ei, qui parentem occiderit, naturæ legibus vivere non licere, Iulius Capitolinus (4) testatur; & Quintilianus, (5) maximum omnium scelus, parricidium vocat, *& cùm in huius criminis cruciatum omnia commentata antiquitas fuerit, citerior tamen* (ait) *est pœna quàm scelus.* Apud Ægyptios ergo, patris, matrisve interfectorem (vt ex Diodoro Siculo (6) alij recensent) adeò gravi animadversione coercebant, vt eum per singula membra acutissimis

(1) *Plato*, quem refert *Conanus* lib. 1. comm. cap. 10.

(2) *Arcesil.* relatus ab *Erasm.* in Apophtegm. in Arcef.

(3) *Tullius* in orat. post redit. ad Senat.

(4) *Iul. Capitol.* in Antoni.

(5) *Quintil.* in declam. 4.

(6) *Diod. Sic.* li. 2. c. 3. *Alex.* 3. gen. c. 5 *Covarr.* sup. *Plaza* in epitom. delict. c. 22. nu. 1 *Ioann Bohem.* de morib. om. gen. lib. 1. cap. 5.

mis

mis calamis impeterent, mox minutiſsimis ictibus conſauciatum, ſuper ſpinarum acervum comburerent. Macedones, Alex. (7) teſte, parricidas, & Maieſtati reos, quin & eos quòque, qui illos quovis gradu contigiſſent, ſaxis obruebant; quod & Luſitanis moris fuiſſe Strabo, (8) & Bohemus teſtantur. Neque aliter Moſaica lege apud Hebræos hoc crimen vindicari inde colligitur, quòd in Deuteronomio, (9) filius contumax, & protervus lapidari iubetur. Sed & divinus Plato, (10) non paſſus tantum maleficium inultum relinqui, prudentiſsimè ſtatuit, magiſtratuum iuſſu ab eorum miniſtris parricidam occidendum, trahique debere nudum in ſtatutum trivium, vbi vniverſi magiſtratus in caput mortui lapidem mitterèt, & ita civitatem omnem purificarent, ac deinde vltra regionem exportatum corpus proijcerent. Græcis quòque eandem lapidationis pœnam in vſu fuiſſe, non obſcurè conſtare poterit ex Electra, ſic apud Euripidem (11) verba faciente

(7) *Alex.* ſupr.

(8) *Stra.*li.3.Geog. *Bohem.*ſup.li.3.c.24

(9) Deuter.cap.21

(10) *Plat.*9.de legib.

(11) *Eurip.*in prooemio Oreſtis.

Argivis autem editum eſt, nec nos tecto recipi,
Nèque ignis vſu iuvari, nec quemquam nos alloqui fas ſit
Ut parricidas: hæc autem præfinita dies eſt,
In qua ſententiam ferat, ac decernet Argivorum vrbs.
An nos lapidibus obrutos perire
Oporteat: an ve gladio iugulum ferire?

Conſtantin. Harmenopulus (12) legem ita conceptam reliquit: *Qui aſcendentem, aut deſcendentem, propinquumve interemit, igni traditor.* In Vviſigothorum (13) etiam legibus, vltimam huic ſceleri animadverſionem, omniùmque bonorum amiſsionem infligendam eſſe, docemur. Et apud Mediolanenſes municipalibus ſtatutis ea, teſte Iulio Claro, (14) imponitur pœna, vt parricidæ, ad equi caudam adſtricti, & alligati, per vrbem trahantur, moxque rotæ ligneæ intexti, miſerabiliter ſecati diſpereant. Horatius (15) cùm alium vehementer propter illatum ei damnum deteſtaretur, iudicarètque cicuta minùs ac lentiùs corpus cruciari, tantum venenum in parricidij criminis pœnam vſurpandum fuiſſe, his verbis demonſtrat.

(12) *Harmenop.*li.9.Epitom. tit.6. in fine.

(13) Lege Vviſig. li.6.tit.5.l.17.& 18

(14) *Iul.Clar.* lib.5.ſentent.§.parric. num.5.

(15) *Horat.*Epod.3.

Parentis olim, ſi quis impia manu

Se-

Senile guttur fregerit:
Edit cicutis alium nocentius, &c.

& alibi,(16) cùm in arborem excandescceret,cuius casu ictus fuerat, illam ab eo plantatam fuisse ait,qui patrem interfecisset. (16) *Horat.* lib 2. Od.13.

Illum & parentis crediderim sui fregisse cervicem,&c.

Iulius verò Cæsar, vt Sueton. (17) tradit, parricidas severissimis supplicijs affectos, bonorum etiam omnium damno mulctabat. quod, vt Iustus Lipsius (18) ostendit, olim non nisi in atrocissimis criminibus fieri solebat. Quò fit,vt non abs re inter exempla summæ indulgentiæ Antonini Pij, illud Capitolinus (19) constituat, quòd parricidam in insulam desertam dumtaxat remiserit, quia ei naturæ legibus vivere non licebat. Theodorici Regis Gothorũ filia,a Theodato Rege Thusciæ, quòd matrem,sacrum Domini corpus sumentem, veneno interemisset; incenso fortiter balneo, ejus vaporibus suffocata est, vt Petrus Gregor. (20) testatur. Sed & curiam Parlamenti Gallici Tarquetium maiorem, qui parentem suum Pictaviensem electum occidi curaverat, discerpi primum candente forfice, deinde artus ad rotam adfringi voluisse, ac postremò concremari,ex Theatro (21) cognovimus. Romanis, maiorum more, nova quædam & singularis (vt statim trademus) pœna in vsu fuit:apud quos, iam inde à primis vrbis cunabulis, illatæ parentibus à filijs iniuriæ, ex Servij Tullij legibus severissimè quòque vindicabantur. Inter quas, vt refert Festus Pompeius, (22) quædam erat ita concepta: *Si parentem puer verberit, ast olle plorassit parentes, puer Divis parentum sacer esto*: qua in lege,vt & hoc obiter animadvertamus, *Plorassit parentes*, vt idem Festus exponit, idem est quod *clamarit*. Solebat enim (vt rectè Iacobus Rævardus (23) admonuit) is cui vis aliqua fiebat, siquidem ruri ageret, iubilare: sin verò in Romana civitate,& civis esset, proquiritare, id est aliorum civium auxilium exposcere. Vnde illud Terentij:(24) *Obsecro populares ferte misero, atque innocenti auxilium, subvenite inopi.* In quem locum Donatus, *Et hoc est*, inquit, *quod veteres quiritare dicebant, quirites coclamare.* Quod & M.Varro (25) his ver-

(17) *Sueton.* in Cæsare,cap.24.

(18) *Iust. Lipsius* lib. 6.Annal.Tacit.

(19) *Capitolinus* in Antonino Pio.

(20) *Petr.Greg.* li. 36.c.24.num.18.

(21) Theatrũ humanæ vitæ,vol.19. lib.2.pag.3517.

(22) *Fest.* lib.14.de verb. sig. in plorare.

(23) *Rævard.* ad II. xij. cap. 13. tradit alia *Christ. Colerus* pareg.cap.13.

(24) *Terent.* in Adelph.

(25) *M.Varr.* lib. 5. de ling.latin.

verbis explicuit: *Vicinàque horum quiritare, iubilare. Quiritare dicitur is, qui Quiritium fidem clamans, implorat, vt quiritare vrbanorum, sic iubilare rusticorum.* Quod verò in supràscripta lege filius patrem verberans Divis parentum sacer esse iubetur, eum sensum idem Festus (26) alio loco habere testatur, vt à quovis sine fraude posset occidi. *Homo enim*, inquit, *sacer is est, quem populus iudicavit ob maleficium, neque fas est eum immolari, sed qui occidit, parricidij non damnatur, nam lege tribunicia prima cavetur: Si quis eum, qui eo plebiscito sacer sit, occiderit, parricida ne sit. Ex quo quivis homo malus, atque improbus, sacer appellari solet.* Qua eadem ratione leges sacratas dictas fuisse, idem Festus, (27) & Paulus advertunt, *quibus sancitum erat, vt qui, quid adversus eas feciſſet, sacer alicui Deorum esset cum familia, pecuniàque.* Quam sanctionem in legibus regijs, & in duodecim tabulis frequenter inveniri, doctissimus Barnab. Brisson. (28) pluribus probat. Quod si quis mirum existimaverit, quod cùm cætera sacra violari nefas sit, hominem sacrum ius fuerit occidi; huius rei causam à Macrobio (29) accipere poterit, qui eam non ineleganter his verbis exposuit: *Veteres nullum animal sacrum in finibus suis esse patiebantur, sed abigebant ad fines Deorum, quibus sacrum esset: animas verò sacratorum hominum, quos Græci ἡρωας vocant, Dijs debitas existimabant. Quemadmodum igitur, quod sacrum ad Deos ipsos mitti non poterat, à se tamen dimittere non dubitant: sic animas, quas sacras in cœlum mitti posse arbitrati sunt, viduatas corpore, quamprimùm illò ire voluerunt.* Regia igitur lege si pulsatus à filio parens, parentes conclamasset, parentum Divis filius sacrabatur, devovebatúrque, & tamquam impius atque improbus homo à quolibet impunè interfici poterat. quæ lex à Virgilio (30) notata videtur, dum apud inferos graviter eos puniri docet, à quibus

Pulsatusve parens, aut fraus innexa clienti.

licèt Romani ea perpetuò vsi non videantur, cùm scribat Vlpianus: (31) *Si filius matrem, aut patrem, quos venerari oportet, contumelijs afficiſſet, aut impias manus eis intuliſſet, præfectum vrbis delictum ad publicam pietatem pertinens, pro*

mo-

(26) *Fest.* lib. 17. in sacr.

(27) Dict. lib. 17. insacratæ leges, & corpora Tribunorum, & Principum, hac etiam ratione sacrosancta dicta ostendit *Iacob. Durant. Casel.* li. 1. var. cap. 1.

(28) *Brisson.* lib. 2. de form. pag. 154.

(29) *Macrob.* satur nal. 3. cap. 7.

(30) *Virg.* 6. Æneï.

(31) *Vlpian.* in l. 1. de obsequijs parent. & par. præst.

modo eius vindicasse. Et Seneca (32) legem esse dicat, *vt eius, qui patrem pulsaverit, manus, præcidantur.*

(32) *Senec.* lib. 9. cont. 4. quam Senecæ I. hodie observari posse, tradit *Vvesemb.* in parat. de parric. in fin. quamvis ego eum diutaxat iterum in potestatē vt ingratum revocari, cautum inveniam in l. vnica, C. de ingrat. li.

CAPVT OCTAVVM.

Parricidij pœna apud Romanos quæ fuerit? Eam prius à Tarquino in sacrilegum quemdam vsurpatam. Parem videri parricidij, ac sacrilegij rationem. Quo primū tempore parricidæ culleo insui cœperint, & anid fuerit legibus, an moribus introductum? Valerij in hac re cum Livio, Modestino, & alijs auctoribus pugna. Ea qualiter ab Steph. Pighio, Cuiac. & Pet. Ærod. composita. Et Valerij emendatio tentata. Nostra tandem de tota controversia, sententia.

SED opportunè iam de singulari supplicio, quod Romanorum legibus parricidis irrogabatur, verba faciemus. Nam & in eo arcana quædam latēt mysteria, Eleusinis sacris reconditiora, quæ nos, non absque aliqua lectoris voluptate, & vtilitate aperire conabimur: & Romanos, vt Cicero (1) ait, non modò armis plusquam cæteras nationes, verùm etiam consilio, sapientiàque potuisse, præstitisséque ijs, qui apud cæteros sapientissimi fuisse dicuntur, tùm ex hac re vel maximè demonstrabimus. Illi igitur infandi huius criminis reos, vt differtè Tullius, Modestin. Iulius Paul. Constant. (2) & alij passim auctores enarrant, virgis cæsos sanguineis, cum cane, gallo gallinaceo, simia, & vipera, culleo insui, atque ita in mare, vel in proximum amnem deturbari voluerunt. Cuius pœnæ expositionem antequam ex ordine aggrediar, si de ipsius origine, & progressu nonnulla tractavero, non omnino oleum me & operam perdidisse censebo. Et sanè Valer. Maxim. (3) hoc supplicij genus in Marcum Tull. Duum-virum à Tarquinio Rege irrogatum, quòd librum secreta civilium sacrorum continentem, custodiæ suæ commissum, corruptus Petronio Sabino describendum dedisset, *non multò post parricidis lege assignatum fuisse, ait; quòd pari vindicta parentū, ac Deorum violatio expianda videretur.* Est enim sacrilegium par-

(1) *Cicer.* pro Roscio Amer.

(2) *Tull.* sup. & lib. 2. de inven. *Modest.* in l. pœna ad leg. Pomp. de parricid. *Paul.* li. 5. sentent. tit. 24 *Constant.* in l. vn. C. de his qui parent. *Iust.* in §. alia deinde. inst. de public. iud. & alij multi, quos suis locis referemus.

(3) *Valer.* li. 1. c. 1. idem refert *Dion.* li. 3. qui tamen, Atilium hunc Duumvirum vocat,

parricidio proximum, & vtriùsque sceleris vtplurimum radix est avaritia, vt Ant. Sylvius (4) advertit, ac proinde Polygnot. in descriptione inferorum, propè eum qui patrē contumeliosè pulsaverat, iadētem sacrilegum pinxit, quem mulier multiplici venenorum, & tormentorum specie cruciare non desinit, vt Pausanias (5) testatur. Sed est adhuc, cur in suprascripto Valerij loco hærere quis possit. Primo dum tradit, non multò post Tarquinij tempora cullei supplicium parricidis inflictum: ac rursus, dum id lege effectum fuisse demonstrat. Nam illud Tito Liv. (6) & alijs repugnat, ex quibus iam alio loco docuimus, primum omnium Public. Malleol. sive vt Plutar. (7) existimat, Lucium Hostium matre interempta, anno ab vrbe cōdita sexcentesimo hanc pœnam subijsse, atque ita quadringentis amplius annis post Regum tempora. Posterius verò Modest. respōso (8) non leviter adversatur, quo, hanc de qua agimus pœnam, non lege aliqua, sed maiorum more institutam fuisse docemur. Et quidem à prima difficultate, Steph. Pighius, (9) auctoritate manuscriptorum codicum, Valerium absolvit, contendens, negationem ex eius verbis tollendam, legendùmque *multò post*, cùm hoc historiæ, & probatorum librorum fides expostulet: quam emendationem Iacob. Cuiac. (10) cum Glareano omni opere admittit, & alterius quòque manuscrip. codicis, qui in Biblioth. S. Victoris reperitur, testimonio confirmat. A secunda verò ipse idem Cuiac. (11) Valerium liberare contendens, legem ab eo pro more vsurpari ait. Mos enim pro lege est, & vt Vlp. & Iulian. (12) fatentur, *diuturna & inveterata consuetudo pro iure & lege nō immeritò custoditur, & in his quæ ex nō scripto descendunt, observari solet.* Ego verò hac in re Pighij, & Cuiacij iudicio acquiescere nequeo, nam præter Valerium, singulare hoc supplicij genus, nominatim parricidis legibus esse irrogatum, Quintilianus (13) de eo loquens, his verbis ostendit. *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant? cui statim ora, oculòsque à iudicio lex iusit obduci? &c.* Quin vt optimè Petrus Ærodius (14) considerat, Cicero (15) etiam ipse, hoc apertissimè demonstrat, dum præ Solone laudat maiorum

(4) *Ant. Clar. Sylvius* ad Il. xij. c. 18.
(5) *Pausa.* in Phoc.
(6) *Livius* lib. 48.
(7) *Plut.* in Romul.
(8) *Modest.* l. pœna ad l. Pomp. de par.
(9) *Steph. Pighius* in annot. ad Valer.
(10) *Cuiac.* in not. ad Paul lib. 5. sentent. tit. 24.
(11) *Cuia.* eod. loc.
(12) *Vlpian.* in lege diutur. *Iulian.* in l. de quibus. D. de legibus.
(13) *Quint.* in declamat. 99.
(14) *Petr. Erod.* li. 8. rer. iud. tit. 6. cap. 9.
(15) *Cicer.* d. orat. pro Roscio.

iorum ſuorum prudentiam, quòd ille nullam legibus ſuis in eum, qui parentem necaret pœnam conſtituiſſet. Romani contra: *cùm intelligerent nihil eſſe tam ſanctum, quod non aliquando violaret audacia, ſupplicium ſingulare in parricidas excogitaverint, vt quos natura ipſa retinere in officio non potuiſſet, ij magnitudine pœnæ maleficio ſubmoverentur.* Planè enim immeritò Solon reprehenderetur, ſi priùs quàm hoc crimen Malleoli facto, & ſcelere committeretur, nihil de ea re Romanis ſuis legibus decreviſſent. Sed & advocari hanc item in partem Oroſij (16) auctoritas poteſt, qui cùm Malleoli matricidio vrbem totam mœrore ſubito turbatam dixiſſet, ſtatim *impleverunt*, ſubdit, *Romani facinus & pœnam, vnde Solon Athenienſis decernere auſus non fuerat, &c.* quò fit, vt neceſſe videatur, pœnam hanc iam tunc legibus definitam fuiſſe. Quæ argumenta tanti apud Petrum Ærodium (17) fuerunt, vt nihil in Valerio mutãdum affirmet, & quod Duum-viri ſupplicium, non multò poſt parricidis lege irrogatum eſſe ait, ad leges duodecim tabularum referendum arbitretur, quarum hanc pœnam conſtituentium verba ſibi agnoſcere in Modeſtino (18) videtur, cùm ait: *Cæſum virgis ſanguineis inſui.* Ego quidem, quo primùm tempore hoc apud Romanos ſupplicium inſtitutum fuerit, nunc amplio, & propter diverſas ſcriptorum ſententias mihi non liquere pronuncio. Quod verò ad introductionis modum ſpectat, lege id, non more receptum fuiſſe magis exiſtimo: nec vni Modeſtino, plus quàm Valerio, Quintil. Ciceroni, & alijs, qui vnà hoc lege inductum conſentiunt, tribuere poſſum. Trahit me etiam in hoc iudicium Paul. Oroſius, qui in ſuprà ſcripto capite inquit, Romanos, parricidium fieri poſſe, Malleoli exemplo doctos, ſupplicium ſingulare ſanxiſſe; quod quidem loquendi genus, legem potiùs ſapit, quàm morem; mos namque diuturno vſu, & crebris populi exemplis inducitur: lex verò vno ictu, quæ è republica eſſe videntur ſtatuit, & ſancit. (19) Accedit his, Modeſtinum, quidquid maiorum more cullei pœna puniri parricidas ſcribat, non excludere quin ea, lege aliqua induci cœperit: Sæpe ſæpius namque pœnæ more maiorum ſumi, imponique dicuntur,

(16) *Paul. Oroſ.* lib. 5. c. 16. in fine.

(17) *Pet. Ærod.* ſupr.

(18) *Mod.* d. l. pœnult.

(19) l. de quibus cum ſequentib. D. de legib. c. 3. & 4. r. diſtin. c. 1. 2. diſt. latè *Conanus.* 1. com. c. 10.

quæ ex certis aliquibus legibus originem traherent. Sic enim Salluſt. (20) *De confeſsis*, inquit, *ſicuti de manifeſtis rerum capitalium more maiorum ſupplicium ſumendum.* Et Varro: (21) *Vix hæc fatus erat, cùm more maiorum de ponte in Tiberim deturbant.* Et Tacitus: (22) *Elanguimus patres conſcripti: nec iam ille Senatus ſumus, qui occiſſo Nerone delatores, & miniſtros more maiorum puniendos, flagitabat.* Et Valerius: (23) *Nam cùm Senatus Rupilio, & Lenati conſulibus mandaſſet, vt in eos, qui cum Graccho conſenſerant, more maiorum animadverterent.* Sic denique Sidonius etiam Apollinaris, (24) cùm propria manu a quibuſdam, qui maiorum ſuorum ſepulchra violabant, vindictam ſumpſiſſet, pronunciaſſe iudicem ait, *more maiorum reos tantæ temeritatis iure cæſos videri.* Et Vlpianus (25) noſter haud diſsimiliter, patriam poteſtatem, quam conſtat regijs, & decem-viralibus legibus inſtitutam, maiorum moribus tribuit, ſic inquiens: *Nam cùm ius poteſtatis moribus ſit receptum, &c.* vbi Accurſ. non omnino ineptè, iure civili, & legibus interpretatur, quamvis eum Eguinarius Baro (26) reprehendat: & Franciſcus Conanus, & Iacobus Rævardus (27) aliter, atque aliter Vlpiani verba exponentes, reijciant.

(20) *Salluſt.* in Catilin.

(21) *Varr.* lib. 60.

(22) *Cornel. Tacit.* lib. 20. annal.

(23) *Valer.* lib. 4. c. 7. in principio.

(24) *Sidon.* li. 3. epiſt. 12. vbi *Pet. Colvius* alia congerit, & multa *Pet. Faber* lib. 2. Semeſtr. c. 7.

(25) *Vlp.* in l. patre furioſo, D. de his qui ſunt ſui.

(25) *Eguin. Baro.* in d. l. patre furioſo.

(27) *Conan.* libr. 2. com. c. 13. *Rævar.* ad ll. 12. c. 3.

CAPVT NONVM.

Cullei ſupplicium Modeſtinum mori maiorũ tribuere. Iuſtinianum id novè à Pompeio inſtitutum teſtari. Martianum parricidas pœna legis Corneliæ de ſiccarijs puniendos docere. In hac pugna Hotoman. Cuiac. Balduinum, Sigonium, Anton. Auguſtin. Duaren. & alios, nihil, quod probari poſsit, dixiſſe. Quid nos in difficili hoc articulo exiſtimemus. Multis iuribus lux allata. Eum qui ab alijs inventa reſtituit, aut reformat, ſibi interdum totius rei nomen adſumere.

VERVM enim verò hæc, quæ de huius ſupplicij initijs, & origine, tàm latè in præcedenti capite diſputavimus, incaſsùm dicta videri poterunt, niſi duplicem obicem, ſeu ſcrupulum removeamus, quo tota hæc res oppidò turbari, & obſcurari videtur. Prior eſt,

est, quòd Martianus I.C. (1) non antiqua aliqua,& incognita lege, non etiam maiorum more, vt Modestinus (2) scribit, sed pœna ea quæ est legis Corneliæ de siccarijs, parricidas teneri testatur. Alter verò, quòd Iustinian.Cæsar, (3) asperrimo huic parricidij crimini, lege Pŏpeia novam hanc cullei pœnam irrogatã esse, expressis verbis ostendit. Quod si ita est, Modestinum, cæteròsque etiam Romanæ historiæ auctores, quorum testimonia laudavimus; peccare necesse est, dum eam multis ante Pompeium annis institutam, & maiorum moribus à Romanis obseruatam esse, fatentur. Propter quas difficultates interpretes varias in hoc articulo sententias comminiscuntur, quæ tamen se invicem perimunt, vt milites illi, quos, aiunt, ex Draconis dentibus natos. Et vt varia relinquam Accursij, (4) & Accursianorum interpretamenta, quæ neque ipsis auctoribus satis probantur: Catelianus Cota, Franc. Hotom. Pardulphus Prateius, Aimar. Rivarius, (5) & alij, Iustiniani verbis allecti, indistinctè hanc cullei pœnam, singularèque parricidarum supplicium Pompeianæ legi assignant,& tribuunt, quorum iudicium invenio à Paulo quòque Manutio (6) fuisse receptum. Qui tamen non satis stabili pedamento nituntur, cùm Romanæ historiæ veritas refragetur, quæ multis antè Pompeium annis,hoc supplicium parricidis irrogatum ostendit. Et præterea Martiani, & Modest. responsa non explicant. Quamobrem Antonius Augustinus, (7) Hispaniæ nostræ augustissimum iubar, hanc cullei legem à Pompeio magno latam non fuisse, ingenuè fatetur, fieri tamen potuisse, vt alia lege hæc eadem pœna imposita fuerit. Balduinus (8) autem,& Duarenus (9) quid Cornelia, quid Pompeia rogatio in parricidarum supplicium induxerit, se ignorare testantur, sed vt vt sit, Pompeium totam hanc rem rectius tandem composuisse, & certam de parricidis legem tulisse. Iacobus Cuiac. (10) in hoc eodem salo subsistens, nihil certius commentus, existimat, Cornelium Sullam aliquam de parricidijs legem rogasse, quæ cùm strictè, ad eas tantùm personas pertineret, quæ propriè parricidij appellatione continentur, postea nova Pompei Magni lege, quam Martianus

(1) *Mart.* in l. 1. D. ad l. Pomp. de par.
(2) *Modest.* in d. l. pœna.
(3) *Iustin.* d. §. alia deinde, inst. de public. iud.
(4) *Accur.* in d. l. 1. ad l. Pomp. & in d. §. alia deinde.
(5) *Cota* in memorab. verb. culleus. *Hotom.* ad ll. P. R. C. de l. Pomp. *Prat.* ibid *Rivar.* de hist. iur. lib. 2. pag. 222. *Tiber. Dec* lib. 9 crim. cap. 7.
(6) *Paul. Man.* de ll. Romanis, pag. 230.
(7) *Ant. August.* de ll. Rom. c. de l. Pomp.
(8) *Balduin.* in d. §. alia deinde, nu. 14.
(9) *Duaren.* ad tit. ad l. Pomp. de par.
(10) *Cuiac.* in parat. I de his qui parent. & novis ad eum tit. recitat. & notis, & in notis ad Paul. li. 5. tit. 24. & in notis ad d. §. alia deinde.

nus

nus (11) commemorat, latiorem interpretationem accepe-
rit. Et tandem Constantinum (12) cullei pœnam more ma-
iorum, vt ait Modestinus, (13) institutam, & vsu iam aboli-
tam, reduxisse. Carolus Sigonius, (14) quem Ioannes etiam
Rosinus (15) refert, & sequitur, primam de his qui parentes
occidissent legem, tum latam fuisse opinatur, cùm Lucius
Hostius patrem interfecit, aliquanto post Annibalis bellum;
quam legem ipse putat fuisse huiusmodi: *Si quis parentes oc-
ciderit, ac verberaverit, ei damnato obvolvatur os folliculo lu-
pino, soleæ ligneæ pedibus inducantur, & in carcerem ductus,
ibi sit tantisper, dum paretur culleus, in quem coniectus, in pro-
fluentem præcipitetur.* Hanc legem putat L. Cornelium Sul-
lam, constituta publica quæstione repetijsse, & confirmasse,
nihil autem addidisse: Pompeium verò postea, & in perso-
nis quibus irrogari deberet, & in supplicio ipso nonnulla
mutasse. Sed & sunt (16) qui existiment, cullei quidem sup-
plicium, iam inde à priscis temporibus, sive maiorum mo-
re, sive lege aliqua, vt nos magis probamus, in parricidas
inventum; Pompeium autem virgarum sanguinearum ver-
bera, & animalium, quæ simul cum parricida culleo insui
iubentur, consortium addidisse; quæ omnia olim incognita
fuisse, argumento est, quòd Cicero, Livius, Valerius, Plutar.
& alij auctores, licèt longè latèque de hac pœna tractave-
rint, nullam eorum mentionem habuerint; à Pompeio au-
tem idcirco credi possunt inventa, vt de parricida non am-
pliùs tamquàm de homine, sed bruto supplicium sumi vi-
deretur, quem ab hominibus ad feras, & eas quidem im-
mundissimas & impijssimas relegarent. Ob quod pœnæ au-
ctuarium, nõ immeritò Iustinianus (17) totũ huius animad-
versionis commentum adscribit Pompeio: & antiquum sup-
plicium, ob partem denuò adiectam, novum appellat. Ve-
rùm suos isthæc teneant auctores, ego qui nullius in verba
iuravi, nec aliorum pedarius esse decrevi, quid in obscuro
hoc articulo, aut verum, aut certè verosimilius existimem,
proferam nunc, doctorum hominum (vt cætera quæ dixe-
rim alia) iudicio subiectum, erga quos ea & fui semper, &
modò sum observantia, vt vel spongiam illis liberè tradam,

qua,

(11) *Martianus* in d.l. 1. ad l. Pomp.
(12) *Constan.* in l. vnic. C. de his qui parent.
(13) *Modest.* in d. l. pœna.
(14) *Carol. Sigon.* lib. 2. de antiquo iur. Rom. cap. 5.
(15) *Ioann. Rosin.* lib. 8. antiquit. Roman. cap. 25.
(16) Ita tenent *Pet. Ærod.* lib. 8. rerum iudic. tit. 6. c. 9. *Pet. Plaz.* in epit. delict. cap. 22. n. 7. *Ioan. Oinoto.* in d. §. alia deinde, nu. 3.
(17) *Iustin.* in d. §. alia deinde.

qua, vel vna litura, quæ minùs aptè dicta cenſuerint, non emendare tantùm, ſed & delere facilè poſsint. Arbitror igitur L. Cornel. Sullam, anno ab vrbe condita 688. legem tuliſſe, quæ ſimul cum cæteris ſicarijs, particulari quodam capite, in parricidij reos ſtatuebat, vt & Pomponius, (18) iuris hiſtoriam tractans, videtur oſtendere, & ex Imperatoria quadam ſanctione (19) haud obſcurè colligitur: ac proinde cullei pœnam, more maiorum parricidis imponi ſolitam, paulatim in vſu eſſe deſijſſe, quouſque Pompeius Magnus, qui poſt Sullam floruit, anno V. C. vt Roſinus (20) tradit 698. peculiarem aliam de parricidijs legem rogavit, qua & totam hanc rem luculentius compoſuit, & forſitan, vt Hottomannus (21) advertit, vt certus deinceps huius criminis quæſitor eſſet, inſtituit: ſanciens, vt parentum occiſſores, more maiorum ſpeciali cullei pœna punirentur. Fratrum verò, ſororum, à latere cognatorum, vel affinium, pœna legis Corneliæ de ſicarijs. Quod ſatis Modeſtinus, (22) & Iuſtinianus oſtendunt, & mihi Martiani reſponſo non remorante, facilè perſuadeo. Nam quod ille (23) ait, lege Pompeia caveri, vt qui generaliter, patrem, matrem, avum, aviam, & cæteras conſanguinitate iunctas perſonas occiderint, ea pœna teneantur, quæ eſt legis Corneliæ de ſicarijs, ad primum planè legis Pompeiæ caput, vt ſatis ex Venuleio (24) colligitur, ſpectat, & pertinet; quo (vt in legibus trãſlatitium (25) eſt) antiquior dumtaxat lex Cornelia referebatur, tractabatúrque: non tamen ita accipiendum eſt, vt non alio eiuſdem legis capite, gravior pœna parricidio, quàm ordinariæ cædi ſtatuta fuerit. Si enim nihil aliud Pompeius ſtatuiſſet, quam vt parricida lege de ſicarijs teneretur, quis, rogo, non ineptam illius curam & ſanctionem cenſeret? cùm nulla planè poſſet dubitandi ratio aſsignari, ob quam, cùm is, qui extraneum, & nulla ſibi neceſsitudine iunctum hominem occidiſſet, Cornelianæ legis ſupplicio ſubderetur; is, qui parentibus, fratribus, aut ſimilibus perſonis mortem inferret, ab eo eſſet immunis. Accidit igitur hic, quod de lege Licinia ſcribens, tradit Macrobius: (26) *In ea ferenda, quæſitam eſſe legis auctoritatem, exoleſcente metu legis*

(18) *Pomp.* in l. 2 §. deinde Corneli. de origine iur.

(19) L. fin. ad leg. Cornel. de falſ. in C. Theod.

(20) *Roſin.* vbi ſup.

(21) *Hottom.* vbi ſupr.

(22) *Modeſt.* in d. l. pœna verſic. qui alias. *Inſt.* in d §. alia deinde, in fin.

(23) *Martian.* in l. 1. D. ad l. Pompei.

(24) *Venuleius* in l. hos accuſare 12. §. item legis, D. de accuſation.

(25) L. 1. ad l. Falcidiam. Vide *Bernard. Valth.* 2. miſcel. c. 16. *Alc.* 5. parerg. c. 23.

(26) *Macrob.* lib. 3 cap. 17.

legis antiquioris: ita vt de ipsis xij. tabul. factum sit: Quarum vbi contemni antiquitas cœpit, eadem illa, quæ alijs legibus cavebantur, in alia latorum nomina transierunt. Neque quòd iuxta hanc interpretationem, nimis generalia Martiani verba restringimus, quispiam causetur. Nam neque novum, aut insolens est, vnam legem per aliam exponere, & latè loquentem, certo aliquo modo restringere. Neque in ea de qua agimus materia, exemplo deficimur. Sic etenim Paulus: (27) *Lege Pompeia*, inquit, *de parricidis tenetur, qui patrem, matrem, avum, aviam, fratrem, sororem, patronum, patronam occiderit. Hi & si anteà insuti culleo in mare præcipitabantur, hodie tamen vivi exuruntur, vel ad bestias dantur.* Quibus in verbis, valdè generaliter Paulus cullei pœnam ad eos omnes, quorum mentionem fecerat, retulit, quæ tamen, vt ex Modestino, & Iustiniano resolvimus, non alijs quàm parentum occisoribus irrogabatur. Pompeius igitur legem Corneliam ad propinquorum interfectores sub certa aliqua forma reduxit: cullei verò pœnam, in eos qui parentes necavissent, renovavit, quod & Didacus Covarrub. (28) & Valentinus Forsterus, (29) post Accursium & Bartolum (30) sensisse quoque videntur. Et Iustinianus dum novam hanc cullei pœnam appellat, & Pompeia lege inductam fuisse significat, vel pro suo more facit, solet enim pœnas suo tempore vsitatas, legibus ipsis, ex quibus crimen descendit, adscribere: vt legi Iuliæ de adulterijs pœnam capitis, cùm tamen eius legis pœna fuerit relegatio, vt rectè Cuiac. (31) advertit, & Tiraq. (32) post alios quos retulit, adnotavit; vel vt melius cum eo agamus, novam hanc pœnam, non quasi à Pompeio recèns inventam, sed quasi extraordinariam, insuitatam, & vt Constantinus (33) ait, non solemnem, vocavit: (34) aut, quod meæ sententiæ consectarium est, Pompeio cullei supplicium, tanquàm ab eo inventum, assignat, quòd illud lege Cornelia sopitum, iterum suscitaverit, & in forum reduxerit, personasque & causas, in quibus irrogandum esset, præfinierit. Nam, vt idem Iustinianus (35) prædixit, *omnia nostra meritò facimus, quibus nostram auctoritatem impertimur, & qui laudabiliter factum emendat, laudabilior*

(27) *Paul.* li. 5. sententt. tit. 24.

(28) *Didac. Covar.* in Clem. si furiosus in initio 2. p. nu. 12. in fine.

(29) *Valen. Forster.* lib. 1. hist. iur. civil. pag. 81.

(30) *Accur. & Bar.* in d. l. 1. ad l. Pompeiam. de parric.

(31) *Cuiac.* li. 5. sententt. Paul. tit. 23. in principio.

(32) *Tiraq.* in l. 13 connub. num. 6.

(33) *Constant.* in l. vnic. C. de his qui parent.

(34) Quod *Cuiac.* etiam tentavit in parat. C. de his qui parent.

(35) *Iustinian.* in l. 1. C. de veter. iur. enucl.

lior est eò, qui primus invenit. Nèque rarò accidit, vt qui aliorum invéta, vel in publicum edunt, vel exactiùs dispenunt, totius sibi facti nomen, gloriam, & honorem vsurpent, sic enim, vt Pomponius (36) scribit, Papirianum, & Flavianum Ius Civile dictum fuit, quod Sextus Papirius, & Gneus Flavius ediderunt, non quia ipsi de suo ibi quicquam adiecerint, sed quòd leges sine ordine latas, in vnum redegerint. Sic etiam, vt eleganter ait Cassiodorus, (37) *Ceres frumenta dicitur invenisse, Pan autem primus conspersas fruges coxisse, perhibetur. Unde & nomine eius, panis est appellatus. Ita & illa prædicata est, quæ reperijt, & iste laudatus est, qui decenter edenda humanis vsibus applicavit.* Verùm hoc parricidarum supplicium etiam post Pompeiam legem iterum in vsu esse desijsse, Paulus (38) in loco supra citato nos admonet, tradens suo tempore, iam, non vt antea, parricidas culleo insui, & in mare præcipitari, sed ad bestias dari, vel vivos exuri; quo ex fonte manavit, vt Constantinus (39) Imperator, nova cõstitutione promulgata, rursus eandem pœnã reduxerit, quam ad parentes etiam, qui liberos occidissent, quin & ad alias, vt multi putant, personas, extẽdit, de quo tamẽ nos latiorem, Deo duce, disputationẽ inferiùs inibimus.

(36) *Pompon.* in l. 2 in princip. & in §. deinde ex his, de orig. iur.

(37) *Cassiod.* lib. 6. variarum in form. præfect. annonæ.

(38) *Paul.* d. lib. 5. sentent. tit. 24.

(39) *Constant.* in d. leg. vnic.

CAPVT DECIMVM.

De pœna à Romanis in parricidas constituta peculiaris tractatio suscipitur. Parricidam ex Modestini sententia ante omnia virgis cædendum. Hoc ex Romanorum more factum videri, apud quos vltimum supplicium semper verbera præcedebant. Porcia, & Sempronia leges verbera à Civium tergo removerunt. Cur hæ parricidis non profuerint? Quid sit more maiorum supplicium sumere? In instrumentis verberandi magnum fuisse Romanis discrimen. Virgis cives, flagris servos, vite milites cæsos.

AGE verò, & cùm de pœnæ temporibus, varijsque mutationibus tractaverimus, ex ordine, ipsius supplicij partes, indagatione diligenti pandere conemur, & in lucem proferre. Ergo parricida ante omnia san-

guineis virgis cædi iubetur; quod licèt auctores, qui de hac re agunt, silentio involuerint, & Constantinus (1) & Iustinian. (licèt verbosè huius pœnæ formam explicent) prætermiserint, Modestinus tamen exprimit satis, & simul maiorum more institutum his verbis ostendit: *Pœna parricidij more maiorum hæc instituta est, vt parricida virgis sanguineis verberatus culleo insuatur, &c.* Et Alfonsus noster, (2) in Regio Septempartito iure à Modestino mutuatus, ita scriptum reliquit: *Mandaron los Emperadores, è los sabios antiguos, que este a tal que fizo esta enemiga* (Parricida nempè) *que sea açotado publicamente ante todos, è desi que lo metan en vn saco de cuero, &c.* Et sanè quamvis Franciscus Hottomannus, (3) quicquid à Modestino præter culleum, in huius supplicij impositione mori maiorum tribuitur, à Triboniano sui temporis contemplatione habita (provt alia plura) (4) ex novis legibus additum putet: Ego iam tùm Modestini tempore in vsu fuisse ea omnia, & hanc præsertim, de qua nunc loquimur, verberationem, magis opinor. Frequentissima quippè erat Romanorum consuetudo, vt flagellatio solemnis vltimi supplicij antecessor esset, & rarò quis, nisi verberatus, crucem, suspendium, securim, aut aliud mortis genus pateretur. Inde Livius, (5) legem horrendi carminis dicit, qua cavebatur, *vt perduellionis damnatus, intra, aut extra pomœrium verberaretur, & infelici arbore postea suspenderetur.* Et Iudæi apud Iosephum, (6) *flagellati, & præcruciati ante mortem omne genus verberibus,* crucifixi dicuntur. Et Polybius, (7) vbi de militibus qui Rhegium iniusto bello occupaverant, & victi deinde Romam puniendi transmissi fuerant, loquitur: *Omnibus,* inquit, *in medio foro verberatis, ex Romanorum more, cervices præcisæ sunt;* quam eandem historiam recensens Valer. (8) addit, *Senatum, quò minore cum invidia id perageretur, quinquagenos per singulos dies virgis cæsos, securi percuti iussisse.* Sed & Suetonius, (9) tùm alibi, cùm verò præcipuè in Nerone expressiùs eundem morem ostendit, sic inquiens: *Inter moras perlatos à cursore Phaontis codicillos præripuit, legitque se hostem à Senatu iudicatum, & quæri vt puniatur more maiorum: interrogavitque quale esset*

(1) *Constant.* d. l. vnic. *Iustinian.* d. §. alia deinde.

(2) *Alfonsus Rex* in l. 12. tit. 8. par. 7.

(3) *Franc. Hottom.* de legibus, c. de l. Pomp. de parric.

(4) *Triboniani* frequens hic mos, qui passim notatur ab *Ant. Fabr.* in suar. coniect. libr. *Ant. Conti.* 1. succes. c. 13 *Corras.* 5. mis. c. 17. *Rævard.* 2. var. c. 10. & 3. cap. 15.

(5) *Livius* lib. 1.

(6) *Iosephus* lib. 5. excid. cap 32.

(7) *Polybius* lib. 1.

(8) *Valer.* li. 2. c. 2.

(9) *Suet.* in Claud. c. 34. & melius in Nerone cap. 40.

id

id genus pœnæ: Et cùm comperiſſet, nudi hominis cervicem inſeri furcæ, corpus virgis ad necem cædi: conterritus, duos pugiones quos ſecum tulerat arripuit, &c. Conducunt etiam in eandem rem, differta alia, & perſpicua bonorum auctorum teſtimonia, quæ Iuſtus Lipſ. (10) & Petrus Faber, (11) viri ingenij, & omnigenæ eruditionis ergo ab omnibus ſuſpiciendi, affatim congeſſerunt. Qui ambo ex hoc more Ieſum Chriſtum Dominum ac Servatorem noſtrum à Pilato, ante quàm Iudæis ad crucem concederetur, flagellis atrociorib. cæſum, doctè, vt ſolent cætera, notaverunt. Enimverò & ſi Sempronia & Porcia legibus, Romanorum civium tergo conſultum fuerit, cautùmque, ne quis magiſtratus de capite civis iniuſſu populi iudicaret, eùmve virgis cæderet, ſed damnato exilium permitteret, vt docet Cicero (12) illudens & cavillans in Labienum: *Porcia lex*, inquiens, *virgas ab omnium civium corpore amovit; hic miſericors flagella retulit: Porcia lex libertatem civium lictori eripuit, Labienus homo popularis carnifici tradidit.* Et alibi (13) Verrem accuſans: *O nomen dulce libertatis! ò ius eximium noſtræ civitatis! ò lex Porcia, legèſque Semproniæ! ò graviter deſiderata, & aliquando reddita plebi Romanæ Tribunitia poteſtas! huccine tandem omnia reciderunt?* Et vltra Ciceronem, Salluſtius, Plutarchus, & alij, quos Romanarum legum ſcriptores (14) retulere. Adhuc tamen parricidæ propter ſceleris atrocitatem, earum legum iure & honore caruerunt, & ab eis tantum crimen exceptum videbatur, nimirùm quia iura civis ei reſervari minimè debuerunt, qui ipſe naturalia omnia, atque civilia iura, tam fœdo crimine violaſſet, vt non malè Hottomannus (15) animadvertit. Quò reſpexiſſe credendus eſt Tullius, dum in oratione pro Roſcio, vetus in parricidio ſupplicium commemorat: necnon Modeſtinus (16) dum illud more maiorum imponi fatetur: Nec enim ſignificat (vt iam alio loco explicavi) (17) pœnam hanc moribus, non legibus inſtitutam; ſed puniri ex lege Pompeia parricidas, de eiſque ſupplicium ſumi, ſicut maiorum tempore fieri ſolebat: id eſt ante ius novum Porcia lege conſtitutum, quæ damnatis non animam eripi, non virgas inferri, ſed

(10) *Iuſt. Lipſ.* lib. 2. de cruce, c. 2.
(11) *Pet. Fab.* lib. 2. Semeſtr. capit. 7. in prin. & cap. 6. paulò poſt princip.
(12) *Cicer.* in orat. pro Rabirio perduel. reo.
(13) *Cic.* in Verr. 7.
(14) *Ant. Aug.* c. de l. Porcia. *Hottomannus* eod cap. & c. de l. Sempronia. *Paul. Manutius* pag. 142. & 110. *Ioann. Roſin.* li. 8. antiquit. c. 2. *Cœlius Rhodig.* lib. 10 lect ant. c. 5. *Zanchus* ad Sall. pag. 142.
(15) *Hottom.* d. c. de l. Sempron. de iure civitatis.
(16) *Modeſt.* in d. l. penult.
(17) Sup. cap. 8.

exilium permitti iusserat, eorumque corpora potestati carnificis exemerat. Ita enim S. C. quo socios Lucij Catilinæ apud Sallustium more maiorum puniendos, sancitum est, hanc significationem habere doctissimus vir, & alijs æquandus pluribus vnus Alciatus,(18) adnotavit:& iuxta eandem sententiam Cornelius Tacitus (19) novis legibus, maiorum mores opponit: *Censuit*,inquit,*Marullus Consul designatus, reum more maiorum necandum: contra Thrasea disseruit, carnificem, & laqueum pridem abolita, & esse pœnas legibus constitutas, quibus sine iudicum sævitia, & ipsorum infamia supplicia decernerent, quin in insulam publicatis bonis iret, &c.* Quibus locis alia non minùs expressa adijcit Petrus Faber, (20) cuius scrinia variarum rerum cognitione referta suppilare, necessarium non arbitror. Nec enim ex illis sum,qui vt Plautina illa mulier in Trucul.alienos fœtus, alienàmque eunt prolem suppositum sibi: *Est enim benignum*, vt Plinius ait, (21) *& plenum ingenui pudoris, fateri per quos profeceris: obnoxij verò animi, & infelicis ingenij, deprehendi in furto malle, quàm mutuum reddere.* Illud super pondium fuerit, parricidam virgis quidem afficiendum esse, non flagris aut loris : nam hæc apud Romanos inhonestiora erant, & raro nisi in servos vsurpabantur.Sic apud Terentium, (22) Sanio sibi intentata lora exclamat, & indignatur : *Ad necem operiere loris.* San. *loris liber?* Et ab hac nota servilem Menæ conditionem Horatius (23) opprobrat:

Sectus flagellis hic trium viralibus
Præconis ad fastidium.

Quem locum latissimè Petrus Faber (24) exponit,& Iustus Lipsius (25) in eandem rem simul cum alijs adducit, & Horatius (26) idem alio loco non minùs eleganter ostendit, sic inquiens:

In scalis latuit metu pendentis habenæ.

Eòque (vt præteream alia quæ Cælius Rhodiginus, (27) & Barnab. Brissonius (28) latè notarunt) respicit Calistratus (29) I.C.qui flagellorum castigationem,graviorem pœnam, quàm fustium admonitionem insinuat. Et Macer, (30) dum scribit: *Ex quibus causis liber fustibus cæditur, ex eisdem ser-*

(18) *Alciat.* lib.4. parerg.cap.21.
(19) *Cornel.Tacit.* lib.14.Annal.
(20) *Pet.Fab.*d.lib. 2.Semestr.cap.7.
(21) *Plin.*in procœ mio natur.hist.
(22) *Terent.* in Adelphi.
(23) *Horat. Epod.* Od.4.
(24) *Pet Fab.*lib 2. c.6. videndus etiam lib.1.cap 17.
(25) *Iust.Lipsi.*lib. 2.de cruce,cap.3.
(26) *Horat.* 2. epist.2.
(27) *Cæl.Rhod.*lib. 10.lect ant.c.5.
(28) *Briss.* verbo habena.
(29) *Callist.*in l.ve luti 7.D de pœn.
(30) *Macer.*in l.in servorum 10 D.de pœn.facit l.in metallum 12. de iur. fisc. vbi latissimè Cuiacius.

vum

rum flagellis cædi. Etenim in instrumenti genere quo quis vapularet, non parùm discriminis constituebant Romani, & quædam verbera servorum propria, libertorum quædã, quæ ab ingenuis aliena reputabantur. Vnde & Imperatores rescripserunt, (31) mulierem habere iustas divortij causas, *si se verberibus, quæ ingenuo alienasunt, afficientem maritum probaverit*: Et Plinius, (32) de vite loquens, *Vitis ipsa*, ait, *& in delictis etiam pœnam honorat*. Erat quippè fustigatio quæ vite fiebat militum propria, nec omnium quidem, sed eorum olim tantùm, qui cives Romani essent: Alij namque scelera sua flagellis, & virgis luebant, quousque Livius Drusus, & Caius Gracchus Tribuni plebis, ne liceret quemquam Latini nominis virgis afficere, sed vitibus, plebiscito sanxere, in hac re Latinos populos Romanis coæquantes, vt refert Plutarchus in Gracchis, & Petr. Crinitus, Alex. Hottom. (33) & alij notarunt. Ex quo ritu, vitem Centurionum, aliorùmque militiæ ducum, & principum insigne fuisse, optimè Petrus Pithæus, (34) & Iustus Lipsius (35) advertunt. Indèque lucem accipit Tacitus, (36) qui *Centurio*, inquit, *Lucillius interficitur, cui militaribus facetijs vocabulum, Cedò alteram, indiderant, quia fracta vite in tergo militis, alteram, & alteram poscebat*. Atque etiam Macer I. C. (37) qui de delictis militum agens: *Eum*, ait, *qui Centurioni castigare se volenti restiterit, veteres notaverunt: si vitem tenuit, militiã mutat: si ex industria fregit, vel manum Centurioni intulit, capite punitur*. Sed & vngulę etiam erant, & scorpiones, & alia flagrorum genera, de quibus plenè Iacobus Durantius (38) scripsit.

(31) Impp. in l. consensu 8. C. de repud.

(32) *Plin.* de nat. hist. li. 14. cap. 1.

(33) *Petr. Crinit.* de honest. discip. lib. 22. cap. 2. *Alex.* genial. 5. c. 10. in fin. *Hottom.* in indice legum Rom. c. de l. Livia de socijs.

(34) *Pet Pith.* adversa. lib. 1. c. 15.

(35) *Iust. Lipsi.* lib. 5. de milit. Rom. dialog. 18.

(36) *Tacit.* libr. 1. annalium.

(37) *Macer* in l. milit. agrum 13. D. de re milit.

(38) *Iacob. Durant.* lib. 1. var. cap. 15.

CA-

CAPVT VNDECIMVM.

Sanguineis virgis parricidam verberandum, Modestinum scribere. Has Accurs. & alios, quòd sanguinem elicerent, sic dictas putare. Flagellum, in quo dolor inest, apud Vlpianum quid? Eius loci emendatio post Budæum, & alios latè probata. Dolon quid? Corrasij, Mantuæ, & aliorum, qui apud Modestinum Sagmineis *reponunt, emendatio reiecta. Item & Rusardi, qui* Saligineis. *Sagmen quid? & sagminum vsus apud Romanos. Asserta vulgaris Modestini lectio. Sanguineæ virgæ, quæ? & vnde sic dictæ? Arbores infelices, quæ? Lictorum fasces, an ex istis virgis sanguineis?*

VIRGIS itàque ex more parricida, antequàm culleo insuatur, affici debet, quas & sanguineas fuisse ex Modestino retulimus. Sed multi, quibus istarum virgarum appellatio, non magis nota fuit, quàm Achillis nomen inter virgines, verba hæc varijs interpretationibus, & emendationibus obscurãtes, mihi hac etiam in re subsistendi, & verum Modestini sensum, eorum delirijs explosis, aperiendi, necessitatem inijciunt. Et vt ab Accursij (1) expositione initium dicendi faciam, is, quem reliqui antiquiores magis communiter probant, virgas istas ideò sanguineas appellari existimat, quod sanguinem à flagellati corpore elicerent. In cuius sententiæ confirmationem Marcus Mantua, (2) similes alias loquendi formas adducit; mortem nempè pallidam, & infelicem invidiam dici, quòd illa homines pallidos reddit, ista infelices; & miserabile remedium cessionis bonorum, (3) quia miserum facit cedentem. Nèque deest eiusdem Accursij exemplum, quo magis aptè superior explicatio corroboretur. Is enim Alfeni (4) verba, quibus Tabernarius quidam à prætereunte, flagello in quo dolor inerat, verberatus proponitur, pari interpretatione donavit, & in flagello ideò inesse dolorem dici, quòd alijs dolorem inferret, sibi persuasit. Sed ego, vt in poetarum, & rhetoricorum hortulis similes loquendi flo-

res

(1) *Accurs.* in d. l. pœna, ad l. Pomp.

(2) *Marc. Mantua* in Enchir. rerum singul. lib. 5. c. 101.

(3) L. fin. C. qui bonis ced. poss.

(4) *Alfenus* in l. si ex plagis 52. §. 1. ad l. Aquil.

res admitterem, in noſtrorum Iuriſconſultorum libris id nulla quidem ratione recipere poſſum: cùm Iureconſulti non per metaphoras, nec circuitu longo, ſed mundè admodùm, & circumcisè loquantur. Nec Alfeni locus Accurſiana indiget expoſitione, cùm iam poſt Budæum, (5) & Alexandrum ab Alex. (6) nemini lateat, apud Alfenum *dolon* eſſe, non *dolor* legendum. Dolonem autem, lignum, vel fuſtem ſignare, intra cuius virgam acuta cuſpide fugio lateret, à fallendo græcè ſic dictum, quòd decipiat ferro: cùm ſpeciem ligni præferat, & haud ſecus quàm gladius vulnera ingerat, vt Varronis (7) teſtimonio probatur, & rectè Servius advertit in illud Poetæ (8)

Tela manu, ſæuòſque gerunt in bella dolones.

Quare Ludovicus Ruſardus (9) in Modeſtini reſponſo, non *ſanguineis virgis*, ſed *ſaligineis* legendum contendit, de quibus apud Vlpianum (10) eſt mentio, dum ait: *Sed ſi quis ſaligineas virgas inſtituendi ſalicti cauſa defixerit, &c.* quæque maximè huic ſupplicio convenire videntur, cùm parricida in mare, vel fluvium, in cuius ripis ſaligineæ virgæ frequenter reperiuntur, proijciendus ſit. Ioannes verò Corraſius (11) *ſagmineis* reponit: à ſagmine herba, quam alio nomine verbenam dicimus, ſine ſemine vbique creſcente. Quam eandem lectionem, etiam Marcus Mantua (12) magis admittit, & in probatis Codicibus ita factam reſtitutionem inveniri teſtatur. Qui tamen ampliandi mihi videntur, ſicut & alij omnes, qui vbi verba Iuriſconſultorum non capiunt, ſtatim immutandum curant. Neque temerè à vulgata, & Pandectarum Florentinorum auctoritate fulcita lectione recedendum exiſtimo. Nam Ruſardi coniectura, ſe ipſam facile prodit, Corraſij verò inde convincitur, quòd atrocitas criminis tanta, tantùmque ſcelus, herba vapulare nõ debet. Et præterea, quia vt rectè Adrianus Turnebus, (13) vir vſque ad miraculum doctus, conſiderat; numquam commiſiſſent Romani, vt herbam ſacram impio parricidarum corpore contaminarent, idque nefas non levi piaculo luendum cenſuiſſent. Erant enim verbenæ herbæ puræ, inde ſagmina, ſi Feſto (14) credimus, dictæ, *quia ex loco ſancto ar-*

ce.

(5) *Budæus* in notis prior. ad Pandectas, ibidem.
(6) *Alex ab Alex.* lib. 4. genial. c. 15.
(7) *Varro* de ling. latin.
(8) *Virg.* 7. Æneid. vbi Servius.
(9) *Ludov. Ruſard.* d. l. pœna in notis.
(10) *Vlp.* in l. 3. D. arborum furt. cæſ.
(11) *Ioann. Corraſ.* lib. miſcel. c. 5.
(12) *M. Mant.* lib. 5. Enchirid. c. 101.
(13) *Adrian. Turn.* lib. 8. adverſar. c. 23 & *Hieronym. Magi.* lib. 4. miſc. cap. 8.
(14) *Feſt. Pomp.* lib. 16. in ſagmina.

cebantur à Conſule, prætorevè, legatis proficiſcentibus ad fœdus faciendum, bellumque indicendum. Id quod eleganter Titus Livius (15) oſtēdit,& ex eo multi etiam auctores (16) latè notarunt. Quamvis Martianus I.C. (17) non ſagmina à ſancto, ſed potiùs *ſanctum à ſagminibus* dictum ſcribat,indèque legatos P.R. qui has herbas ferre ſolebant, ſanctos, & inviolabiles eſſe. Vnde quæ tanta religione colebantur ſagmina, in tàm impium facinus convenire non poterant. Niſi fortè quis probet, ſagmina (vt Plinius (18) ait) in remedijs publicis fuiſſe, atque adeò parricidarum ſupplicio iuſtè adhiberi, in quo ſumendo, totius civitatis ſalus, & expiatio quodammodò conſiſtere videretur, quam, vt de Malleolo ſcribit Oroſius, (19) tanti maleficij reus, ſubito mœrore,infuſcare cenſetur. Verùm cùm conſenſus librorum omnium non ſit reſpuendus, *virgis ſanguineis* ſcribentium, probanda eſt haud dubiè altera Accurſij (20) interpretatio, qui ſanguineas virgas à ligno, vel frutice ex quo naſcuntur, appellatas exiſtimat: Quod licèt ipſe divinando tradiderit,veriſſimum tamen eſt, & Turnebi, Duareni, Cuiacij, Forcatuli, Covarrubiæ, Balduini, Vveſembecij,& aliorum præſtantiſſimorum virorum approbatione receptum. (21) Harum nàmque virgarum, multiplex eſt in bonis auctoribus mentio,& ſanguineæ appellabantur, ſive quòd ſanguineo colore naſcerentur, ſive quòd, vt Turnebus opinatur, ad horrorem cruentari ſolerent. De quibus ſic ſcribit Plinius: (22) *Siquidem & geniſtæ,& populi,& vlmi,& ſanguineæ frutices.* Et alibi: (23) *Nec virga ſanguinea felicior habetur. Cortex eius interior cicatrices, quæ præſanavère, aperit.* Et rurſus: (24) *Sunt qui ſanguineis virgis tangant ea, quæ nolunt his obnoxia eſſe.* Et plane non abſque myſterio, ſanguineis iſtis virgis parricidas verberari Cuiac. (25) notat, vt quemadmodum maiorum more alij criminoſi infelici arbore ſuſpendi ſolebant,vt in carmine horrendo ait Livius: (26) *Caput obnudito, arbori infelici ſuſpendito,* quem locum de cruce accipiendum Lipſius (27) exiſtimat: ita & parricidæ, antequàm infuerentur culleo, cædantur fuſtibus ex arbore (vt Plinij quæ retulimus verba ſignificant) infelici decerptis.

(15) *Tit.Liv.*lib.1.
(16) *Alex.*5.gen. c.3 in fin. *Rævar.*li. 4.var.c.1.*Petr.Crin.* de honeſt. diſcipl. lib.7.c.3.*Ferdinand. Mēdoza* lib. 1.diſp. de pact.c.7.num.9. & lib.2. c.9.nu.10.
(17) *Martian.*in l. ſanctum 8. de rer. diviſion.
(18) *Plin.*li.22.c.2
(19) *Oroſ.*li.5.c.16
(20) *Accurſ.*in d.l. pœna.
(21) *Turneb.*ſupra *Duar.* tt.ad l. Pompeiam de par.*Cuia.* in parat.& recitat. ad tit.C.de his qui parent. *Forcat.*dial. 34. *Covarr.* in dict. Clem.in initio 2.p. nu.12. *Balduin.*d.§. alia deinde, *Vveſemb.* ibidem, & in paratit.de parric.
(22) *Plin.*lib.16.c. 32.
(23) Lib.24. c.10.
(24) Lib.19.c.10.
(25) *Cuiac.* in parat. C. de his qui parent.
(26) *Livius* lib. 1.
(27) *Lipſ.*lib.1. de cruce,cap.2.

Nam

Nam & in ipsis arboribus felices quasdam, quasdam contrà infelices iudicabant Romani, vt ex Verrio de verbis pontificalibus latè ostendit Macrobius, (28) infelicium numero has virgas fortè tribuens, dum ait: *Alnum sanguine infelicem, ficum atram, quæque baccam nigram, nigrosque fructus fuerunt, &c.* Quin & Cuiacius (29) idem, lictorum virgas ex istis sanguineis fructicibus fuisse, apud Plinium se legisse testatur. Quod si ita se habet, nihil planè est cur amplius in dubium Modestini verba vocari possint; cùm fasces illi virgarum, qui à lictoribus ferebantur, in reorum verberationem adhiberentur. Et vt Alexander, (30) & alij passim ostendunt, nihil aliud securibus alligati significarēt, quàm eos qui leviter peccarent flagris, & fustibus; qui verò gravius delinquerent, securi etiam, & vltimo supplicio plectendos. Quamvis in hoc vereor, ne non verius sit, lictorum virgas ex arbore Betulla, quæ candore, atque tenuitate præcedit, fieri apud Romanos solere. Nam Plinius: (31) *Betullam terribilem magistratuum virgis appellat.* Et Beroaldus (32) in illud Apulei. *Nam & virgas in te video, & habitum prorsus magistratui congruentem*, in eadem sententia est, quā Alexander (33) quòque sequutus videtur. Sed nihil vetat ex diversis interdum arboribus fieri: cùm & vlmeos etiam lictorum fasces, quibus rei vapularent, fuisse, apertè Plautus (34) ostendat his verbis.

Vbi sæpe ad languorem tua duritia dederis octo
Validos lictores, vlmeis affectos lentis virgis.

Sunt autem virgæ, teste D. Isidoro, *summitates frondium, arborùmque, sic dictæ, quod virides sint, vel quòd vim arguendi habeant, quæ si lenis fuerit, virga est, si certè nodosa, vel aculeata, scorpio rectissimo nomine dicitur, quod arcuato vulnere in corpus figatur.*

(28) *Macrob.* lib. 3 Saturn. cap. fin.

(29) *Cuiac.* supra.

(30) *Alex. ab Alex.* lib. 3. gen. c. 5.

(31) *Plin.* lib. 16.

(32) *Beroal.* ad Apuleium, lib. 1. de asino.

(33) *Alex. ab Alex.* 1. gen. c. 27. in fin.

(34) *Plaut.* in Asinaria.

CAPVT DVODECIMVM.

Parricidas culleo insui. Quid culleus, & quibus in rebus vsurpari solitus? Non semper ex corio & vtre bubulo culleum fieri, sed interdum ex lino, vel canabi, quin & è sparto. Isidori & Fulgentij obscura de hac re verba cum Turnebo explicata. Cullei mensura & capacitas quæ? Catonis locus de cullei mensura relatus; & cum alijs auctoribus in concordiam reductus. Cullei nomen interdum in obscœnis vsurpatum videri.

SED verberum satis verborum; quamvis longa hæc quæ scripsimus, ex Martialis (1) sententia videri non debeant, *quibus nihil est quod demere possis.* Iam vlterius pergamus, & virgis affectum parricidam, tragica cullei veste in theatrum daturi, prius de culleo ipso nonnulla dicamus: quem Festus (2) collum appellat, & genus tormenti è corio definit, vbi Ioseph. Scaliger (3) ex veteribus editionibus *culleus* reponit, & hoc genus tormenti, quo afficiebantur parricidæ, significari, rectissimè admonet. E corio autem culleum fuisse, multorum auctoritate comprobatur. Nam Isidorus (4) culleum describens, inquit: *Utrem esse ex corio factum, in quo parricidæ cum simia, & gallo, & serpente inclusi in mare præcipitabantur.* Theophilus (5) etiam ἀσκὸν βοεῖον vertit, id est *saccum bubulum*, qua eadem ratione Anianus, (6) *culleum*, inquit, *factum de corijs saccum.* Et Iuvenalis: (7) *Et deducendum corio bovis in mare.* Sed & nostra etiam lex Hispanica idem prorsus exprimit, dum ait: *E de si que lo metan en vn saco de cuero.* Inde mirum, nec sine ratione, Scaliger (8) reputat, quod de eadem re Isidorus scribens in glossis, ait: *Culleum tunicam fuisse ex sparto in modum crumenæ factam, & solitam liniri à populo pice, & bitumine*, licèt vrnas sparteas & amphoras sparteas ad vinum metiendum parari solere, ne si fictiles essent, tractando sæpe, vt in metiendo fit, frangerentur, Turneb. (9) admoneat; quas forte, quòd cullei vicem præstarent, cullei

(1) *Mart.* lib. 2. epigr. 77.

(2) *Festus* lib. 2. de verb. sig. in coll.

(3) *Ioseph. Scal.* in notis ad Fest. pag. 46.

(4) *Isidor.* libr. 5. Etym. c. 37.

(35) *Theoph.* in §. alia deinde, inst. de public. iud.

(6) *Anian.* Græcus interpres, in l. 1. de parric. in C. Theod.

(7) *Iuven.* satyr 13.

(8) Scaliger super *Christ. Colerus* parerg. c. 3. qui tamen hanc lectionem *Petro Daniele* tribuit.

(9) *Turneb.* lib. 7. adver. c. 23. & lib. 18. cap. 3.

no-

nomine Isidorus donavit. Quemadmodũ & Fulgentius, (10) saccum è quacumque re factum, culleum appellat: *Culleus est*, inquit, *saccus è lino, vel canabi, vel corio factus: ab occulendo, id est claudendo dictus; eo vtimur ad portanda frumenta.* Sed frequentius culleus ex corio erat, vt apparet, & vasis vinarij genus, in quo tamen, vt & Mantua (11) notavit, non servatur vinum, sed de loco ad locum, quemadmodum in vtribus, vehitur. Quo in sensu, & Cato (12) de re rustica, & Vlpianus, atque alij ex nostris Iureconsultis passim (13) hoc nomen accipiunt. Sed nèque abest Plinius, (14) qui de maximis quorumdam hominum viribus agens: *Iunius Valens*, inquit, *meruit in prætorio Divi Augusti centurio vehicula cũ culleis onusta, donec exinanirẽtur, sustinere solitus.* Vnde & Festus (15) ait: *Culleola dicta à similitudine culleorum, quibus vinum, sive oleum continetur.* Præterea culleus mensuræ officium apud Romanos præstabat, & vt ex Columella & Plinio tradit Brissonius, (16) & Catellianus Cota, (17) vrnas quadraginta capiebat. Quò respiciens Priscianus lib. de ponderibus, quem ijdem ipsi auctores referunt, & Forcatulus (18) etiam citavit, sic inquit:

Est & bis decies, quem conficit amphora nostrà
Culleus: hac nulla est maior mensura liquoris.

Cato (19) quoque cullei mensuram quadraginta vrnas capere, sed auctuarij loco vnam præterea addi, his verbis significat: *In dolijs hoc modo venire oportet, vini in culleos singulos quadragenæ dabantur, & singulæ vrnæ.* Aliàs enim, nisi ita cum Turnebo (20) Catonem accipias, in vrna vna ab alijs differet, quod probandum non est. Capiebat ergo culleus, vt præter Alciatum, (21) Hispanus noster Mariana (22) eruditè demonstrat, amphoras viginti, vrnas quadraginta, congios 160. sextarios Romanos 960. Toletanos autem sextarios 1200. singulisque plaustris, singuli cullei vehi soliti erãt, vti veteres sculpturę marmorum indicio sunt. Denique cullei nomen pro vagina sumi, & inter obscœna vsurpari solet, vt ex Priapæis constat, & Baptista Pius (23) animadvertit.

Sed mihi vel tellus optem priùs ima dehiscat.
An te pudor quàm te violem, aut tua iura resolvam.

(10) *Fulg.* voc. antiq. cap. 56.

(11) *Mantua* lib. 6 Enchirid. c. 128.

(12) *Cato* de re rust. c. 154.

(13) L. si cui vini, §. 1. de trit. vin. l. fin. §. fin. de pig. act. l. legatum, §. vini de ann. leg.

(14) *Plin.* li. 7. c. 20.

(15) *Festus* lib. 3. in culleola.

(16) *Brisson.* verb. cullei.

(17) *Cot.* in memorab. iuris, verb. culleus.

(18) *Forcat.* de penu iuris, cap. 25. & *Tiber Dez.* li. 9. crim. c. 10. n. 9.

(19) *Cato* de re rust cap. 148.

(20) *Turneb.* lib. 23 adversar. c. 9.

(21) *Alciat.* lib. 4. disp. c. 11.

(22) *Marian.* de pond. & mensur. cap. 16.

(23) *Baptist. Pius* annotamen. cap. 45

CAPVT XIII.

Culleum, propriam fuisse & solemnem parricidarum pœnam, plurimis bonorum auctorum testimonijs adductis eleganter ostenditur. Plauti obscura verba hoc ex fonte cum Lambino contra Ianum Dousam vero sensu donantur. In Neronis parricidia populum variè lusisse. Cornificij vel Ciceron. in Rhetor. verba ad hanc pœnam pertinentia, in medium adducta, & adversus Beroaldum, Catellian. Cotam. Turneb. & alios nova explicatione donata. Folliculus Lupinus quid? Reorum, vbi vltimum essent supplicium subituri faciem ex more velari. Ligneæ soleæ, quæ reorum pedibus inijciebantur, quid? Adagium, culleo dignus.

CVLLEO insui parricidas, & in mare deijci, & hoc supplicij genus iam inde ab antiquis temporibus in tanti criminis reos institutum, licèt prætiudicio quodam à nobis in superioribus dictum fuerit; hoc tamen capite, rerum dicendarum ordine ita exigente, peculiari obseruatione huius erit articuli tractatio suscipienda: quæ & multorum auctorum testimonijs illustris, explicationibus vtilis, & ipsa denique varietate iucunda, lectorem non parùm, vt arbitror, recreabit. Vti enim apicularum sedulum, & operosum examen, ex diversis floribus ad mellificium suavé colligit succum, & vt Virgilius (1) ait:

(1) *Virg.* 4. Georg.

Liquentia mella
Stipant, & dulci distendunt nectare cellas.

(2) *Modest.* in l. pœna ad l. Pompeiã, *Paul.* 5. sent. tit. 24. *Constant.* in l. vni. C. de his qui parent. *Theod.* in l. 1. C. de parr. in C. Theod. & in l. 1. quorum appell. non recip. cod. C. *Iust.* in d. §. alia deind. *Alfons.* in l. 12. tit. 3. part. 7.

Simili nos ratione, in hoc, vt in alia huius operis capita, non Iureconsultorum modò responsa, sed aliorum etiam auctorum viridaria libantes, idoneos ad mel faciendum flosculos carpimus, & in vnum, qua possumus diligentia, reducimus. Ergo vt L. Hostij, & Publicij Malleoli historiam, Ciceronis & Valerij vulgatissimum locum, & antiqua Iurisprudentũ, & noviora Cæsarum (2) oracula prætermittam, quibus cullei pœna parricidis adscribitur, & adducta sæpe, adduci sæpius citra Bartologiæ vitium non possunt. Extat nobile huius

ius rei apud Senec. (3) teſtimonium, quod eò ſcribam libentius, quod iudices, quo ſe animo in maleficijs puniendis habere debeant, ſimul commonefacit, ſic inquiens: *Et cùm cervicem noxio præcidi imperabo, & cùm parricidam inſuam culleo, & cùm Tarpeio proditorem, hoſtemvè publicum imponam, ſine ira, eo vultu, animòque ero, quo ſerpentes, & animalia percutio.* Sed & idem Seneca, qui omne genus pœnæ remedij loco ibi admovendum eſſe ſuadet: alibi, (4) clementia interdum, plus quàm caſtigatione opus eſſe, his, quæ ad rem etiam noſtram ſpectant, verbis, oſtendit: *Pater tuus plures intra quinquennium culleo inſuit, quàm omnibus ſeculis inſutos accepimus. Multò minùs audebant liberi nefas vltimum admittere, quando ſine lege crimen fuit. Peſsimo loco pietas fuit, poſtquàm ſæpius culleos vidimus, quam cruces.* Agnovit quòque huius criminis pœnam Plaut. (5) dum ait: *Iube hunc inſui culleo, atque in altum deportari, ſi vis bonam annonam*: & licèt obſcuro verborum involucro in eandem reſpexiſſe videtur, dum Epidicum iocantem his verbis induxit: (6)

Ep. *Quia ego tuum patrem faciam perenticidam*
St. *Quid iſthuc eſt verbi?* Ep. *nihil moror*
Vetera & vulgata verba.
Peratim ductitate, at ego follitim ductitabo.

Quo in loco Dionyſius Lambinus rectè, vt equidem nullus exiſtimo, ad ſupplicia parricidarum alluſum advertit, quos in peram (quam ille itidem quaſi culleum interpretatus) inſutos, in profundum abiectari moris fuiſſe didicimus. Vnde Poeta formulam illam, *Peratim ductitate*, è *Pera* compoſito adverbio feſtivè deduxit, quaſi diceret, *In culleum inſuite*. Etſi Ianus Douſa, (7) longè diverſo ſenſu Plauti verba accipienda eſſe arbitretur. Apuleius (8) etiam, cùm de privigno parricidij à noverca inſimulato tractaret: *Nec quiſquam*, inquit, *decurionum tam æquus remanſerat inveni, quin evidentèr noxæ compertum inſui culleo pronunciaret.* Et Iuvenalis, (9) ex pœna ipſa parricidam ſignificans, ſic ait:

Conſer & artificem, mercatorèmque veneni,
Et deducendum corio bovis in mare, cum quo

(3) *Seneca* lib. 1. de ira, cap. 16.

(4) *Sen.* libr. 1. de clementia, c. 23.

(5) *Plaut.* in Aulularia.

(6) *Idem Plaut.* in Epidico, act. 3. ſce. 2.

(7) *Ianus Douſ.* lib. 2. Plauti explanat. cap. 16.

(8) *Apulei.* lib. 10. aſini aurei.

(9) *Iuven.* ſatyr. 13

Clau-

Clauditur adverſis innoxia ſimia fatis.

Et alibi Neronis matricidium, & aliorum cognatorum cædes ab eo commiſſas reprehendens. (10)

(10) *Idem Iuven. ſatyr.8.*

Libera ſi dentur populo ſuffragia, quis tam
Perditus, vt dubitet Senecam præferre Neroni?
Cuius ſupplicio non debuit vna parari
Simia, nec ſerpens vnus, nec culleus vnus.

Principum enim ſcelera vt impunita manere poſsint, notam tamen, & reprehenſionem populi effugere non poſſe, rectè Caſsiod. (11) his verbis ſcripſit: *Nam malo inſtituto vivere, nec principi fas eſt, quando & de illo populus occultè poteſt dicere, cui mores ſuos publicè nullus auſus eſt imputare.* Id quod, vel hoc Neronis exemplo denotatur, in quem etiã vivum adhuc, & imperij habenas moderantem, varijs ſcommatibus multi, vt Sueton. (12) eſt auctor, luſerunt. Nam Datus, Attellanarum hiſtrio, canticum quoddam recitans, ita illum demonſtravit, vt bibentem, natantèmque faceret: exitium C. Claudij, quem Nero veneno, & Agrippinæ, quã naufragio ſuſtulit, ſignificans. Et alius Neronis ſtatuæ culleum appoſuit, hoc addito elogio, *Meruerας, ſed ego quid poſſum?* Sed & alij non minùs facetè, Oreſtis & Alcmæonis nominibus illum appellitarunt, & impium eius matricidium ita admodùm ſubtiliter carpſerunt.

(11) *Caſsiod.6.variar.*

(12) *Sueton.in Nerone, cap.39.*

Quis neget Æneæ magna de ſtirpe Neronem?
Suſtulit hic matrem, ſuſtulit ille patrem.

Verùm, vt innumera alia bonorum auctorum teſtimonia de culleo parricidarum agentia præteream, vnus nobis Cicero, (13) ſive quiſquis ille eſt, qui Rhetoricorum libros ſcripſit, ad partes vocetur, qui ſolemnem huius ſupplicij imponendi morem, his verbis eleganter expreſsit: *Eſt lex qui parentem neceſſe iudicatus erit, is obvolutus, & obligatus culleo, devehatur in profluentem. Malleolus iudicatus eſt matrem neceſſe, ei damnato, ſtatim folliculo lupino os obvolutum eſt. Et ſoleæ ligneæ pedibus inductæ ſunt. Deinde eſt in carcerem deductus, vt ibi eſſet tantiſper dum culleus, in quem coniectus in profluentem deferretur, compararetur.* Quibus in verbis, qui folliculum lupinum pro parricidæ culleo à Cicero-

(13) *Cicer.1.Rhet. ad Heren. & lib.2. de invent.*

ne

ne positum putant, meritò à Philippo Beroaldo (14) notantur: qui lupinum folliculum, tegumentum potiùs quoddam ex lupina pelle confectum fuisse arbitratur, quo, vt idem Cicero ostendit, velatus parricida, in carcerem ducebatur, interim dum culleo insutus vltimas pœnas pẽdebat. Quam Beroaldi sententiam Catellianus quòque Cota (15) ad verbum transcripsit, & Adrian. Turnebus (16) sequutus videtur; ideò parricidæ os folliculo obvolui subijciens, quòd indignum eum iudicarent, qui communi spiritu, lucèque frueretur: Lupinum verò esse folliculum voluisse, feritatem significantes ejus, qui necem atrocem & acerbam sua manu parenti intulisset. Mihi verò certius esse videtur, eo in loco frequentem puniendorum reorum modum notari, quorum facies vbi iam iam pœnas essent daturi obnubebatur, vt ex Livio (17) colligitur, dum legem, qua Horatius perduellionis damnatus afficiendus erat, scribit: *Duum-viri perduellionem iudicent. Si à duum-viris provocaverit, provocatione certato: si vincent, caput obnubito: infelici arbori reste suspendito.* Et ex Hegesippo, (18) qui inquit: *Dum percussor moratur, clausis iam fasciola oculis, sese proripuit ad Romanos.* Et ex Ammiano Marcellino: (19) *Carnifex rapinarum sequester, & obductio capitum, & bonorum vbique multatio.* Et ex libro Esther, (20) vbi cùm Aman ad crucem raperetur, *statim operuerunt faciem eius.* Conducunt quòque Festi verba in *nuptias*, qui in nostro casu ait: *Legem Parenstam iubere caput eius obnubere, qui parentem necavisset.* Quem locum mirum est quàm feliciter à mendo vindicarit Ioseph. Scalig. Sed & in illis Ciceronis verbis, *ligneæ soleæ pedibus inductæ sunt*, eiusdem Turnebi (21) iudicium probare non possum, dum ligneas soleas parricidarum pedibus induci arbitratur, nè communi reliquorum hominum è corio calceatu vterẽtur, neve calceamenta quibus homines vti solerent, polluerent si ea pedibus suis calcarent; nec terram, communem omnium parentem, nudis pedibus tangerent. Existimòque magis ad lignum quoddam, quod in Barathro, sive Tullianо erat, Ciceronem respicere, quo reorum pedes, interim dùm ad supplicium ferebantur constringi solebant. Vt ex his

(14) *Beroal.* in comment. Apul. d. lib. 10.

(15) *Catell. Cota* in memorabil. verb. culleus.

(16) *Adrian. Turneb.* lib. 13. adverſ. cap. 13.

(17) *Livius* lib. 1.

(18) *Hegesip.* lib. 5 cap. 47.

(19) *Ammian. Marcel.* lib. 14.

(20) Lib. Esther. c. 7.

(21) *Turneb.* supr.

his Aurelij Prudentij (22) mundissimis versibus colligi potest, vbi Barathrum eleganter describens, sic ait:

(22) *Aurel. Prud.* in hymno Vincentij, & vide *Forner.* lib. 2. sect. 1. & *Cuiac.* lib. 9. observat. cap. 37.

Est intus imo ergastulo
Locus tenebris nigrior,
Quem saxa mersi fornicis
Angusta clausum strangulant.
Æterna nox illic latet
Expers diurni syderis,
Hic carcer horrendus suos
Habere fertur inferos.
In hoc barathrum conijcit
Truculentus hostis martyrem,
Lignòque plantas inserit
Diuaricatis cruribus.

Nisi quis fortè parricidæ capiti, folliculum obvolvi, ligneas etiam soleas pedibus induci, magis admittat, vt insutus postea culleo, & in profluentem deiectus, diutiùs nataret, & (quod in hac pœna curari inferiùs docebimus) ita super aquam detineretur, vt mergi non posset. Folliculum enim à folle deduci, & inflatam vento pelliculam significare, planissimum est; vnde folliculorum ludus apud antiquos maximè celebratur, quo Iulium Cæsarem, Octavium, Dionysium Tyrannum, nostrùmque Scævolam I. C. remisso à negotijs animo lusisse, memoriæ prodidit Alex. ab Alex. (23) Sed & illud corolarij vice superioribus adnectemus, ex hoc parricidarum supplicio tracta similitudine, quemlibet hominem enormiter sceleros um, proverbiali figura *Culleo dignum*, vt Erasmus (24) advertit, appellari cœpisse: & interdum alia præter parricidium crimina, cullei pœna vindicata, litterarum monumentis proditum esse. Nam vt Attilium duum-virum silentio præteream, quem (vt ex Valerio (25) alio loco retulimus) sacrilegij reum, Tarquinius Rex culleo insutum in mare deiecit; Plutarch. (26) scribit, Tiberio Graccho interfecto, C. Vilium eius familiarem, tanquàm seditiosum civem, culleo cum anguibus insutum, mortem obijsse. Idem etiam Plutarchus, (27) Cyrenenses olim Mithridatis tempore Leandrum quendam fratricidam simul

(23) *Alex.* libr. 3. genial. c. 21.

(24) *Erasm.* Chil. 4 centur. 9. adag. 18. culleo dignus.

(25) *Valer.* li. 1 c. 1.

(26) *Plut.* in Grace.

(27) *Idem* lib. de claris mulier.

mul & tyrannicidam, culleo insutum, in mare deturbasse, testatur. Anthiochus quòque Rex, vt Polybius (28) recenset, Achæum inimicum sibi hominem, per fraudem ex Sardium arce deduxit, & vbi miserum illum admutilavit, & extremas eius partes succidit, deinde capite eius resecto, & in asininum culleum coniecto, reliquum corpus crucifixit. Ex qua historia Iustus Lipsius (29) & explicat, & emendat Ovidium, (30) dum ait:

(28) *Polyb.* lib. 8.

(29) *Iust. Lips.* lib. 1. de cruce, c. 4.

(30) *Ovid.* in Ibim.

More vel intereas capti suspensus Achæi,
Qui miser aurifera teste pependit aqua.

Neque absimili ratione Tomyris Scytharum regina, filij necem, capto & occiso Cyro qui eum interfecerat, vindicans, caput eius in culleum sanguine repletum, vt Herodotus, (31) & Iustinus commemorant, conijci iussit, cum hac exprobatione crudelitatis: *Satia te sanguine, quem sitisti, cuiusque insatiabilis semper fuisti.* Barbarorum etiam quorumdam morem fuisse tradit Valerius, (32) mactatarum pecudum intestinis, & visceribus egestis, homines inferere, ita vt capitibus tantummodò emineant, atque diutius pœnæ vt sufficiant, cibo & potione infelicem spiritum prorogare: donec intus putrefacti, laniati sint animalibus, quæ tabidis corporibus innasci solent. Quod pœnæ genus Apuleius (33) elegantissimis verbis describit, quæ tamen, ne nimis huius capitis moles excrescat, commodiùs erit apud ipsum auctorem legenda relinquere. Sed illud omitti non potest, pœna culllei adulteros quòque aliquando fuisse punitos, vt constat ex Constantij & Constantis AA. ad Catullinum decisione, in lege 4. quorum appellat. non recip. in C. Theod. vbi post alia, sic habetur: *Quod deinceps in huiusmodi criminibus convenit observari, vt manifestis probationibus adulterio probato, frustratoria provocatio minimè admittatur, cùm pari, similique ratione sacrilegos nuptiarum, tanquàm manifestos parricidas insuere culleo vivos, vel exurere, iudicantem oporteat.*

(31) *Herodot.* lib. 2. *Iust.* lib. 1.

(32) *Valer.* lib. 9. c. 2. in fin.

(33) *Apuleius* lib. 7. asini.

(***)

CAPVT XIIII.

Canis, Gallus gallinaceus, Simia, & Vipera culleo insui, quo primum tempore cœperint? Varias esse in hac quæstione Ærodij, Hottomanni, Magij, Coleri, & aliorum sententias. Simiam planè, & viperam in hoc supplicio apud veteres inveniri. Gallum verò, & canem non ita. Inde Hottom. in Modestini responso Triboniani manum agnoscere. An rectè? Quænam fuerit insuendorum horum animalium generalis inquiritur ratio, & explosa ridicula quadam antiquorum, alia Theophili vehementer probatur.

SIMVL cum parricidis, canem, gallum gallinaceum, simiam, & viperam, insui debere in culleum, atque in mare deijci, manifestis iuris nostri (1) auctoritatibus comprobatur. Et Cuiacius (2) se in sententijs Adriani Imp. quæ habentur inter glossas veteres, eandem pœnam legisse commemorat, eo tamen adiecto, vt parricida cum illis animalibus plaustro iuncto nigris bobus ferri in mare debeat, & in profundum demergi. Sed quo tempore, quave ratione horum animalium cœtui parricidæ fuerint aggregati, haud facilè scriptores comperiũt. Nam quoad primum, sunt qui existiment, (3) Ciceronis tempore nullum ex his culleo insui, alioqui ab eo, dum tam diligenter parricidarum pœnam exaggerat, prætermitti non potuisset; neque statim reddita ratio congrueret, dum tradit, (4) maiores noluisse feris parricidæ corpus obijcere, ne bestijs quòque, quæ tantum scelus attigissent, immanioribus vteremur. Quoad secũdum verò antiquiores omnes, & ex recentioribus multi, ridiculas adeò rationes excogitarunt, vt consultiùs me iudice facere viderentur, si, vt in alijs solent, ad Iuliani (5) dictum recurrerent, quo *non omnium, quæ à maioribus tradita sunt, reddi posse rationem* admonuit; aut cum Seneca (6) faterentur, *Iureconsultorum responsa valere, etiã si ratio non reddatur*; aut cum Neratio, (7) *rationes eorum, quæ constituuntur, inquiri non oportere, ne aliàs mul-*

(1) D. leg. penult. d. l. vnic. d. §. alia deinde. d. l. 7. tit. 7. part. 7. cum alijs.
(2) *Cuiac.* in parat. & in posthum. recitat. ad tit. C. de his qui parent.
(3) *Pet. Ærod.* lib. 8 decret. tit. 2. cap. 9. *Hottom.* in indice legũ, c. de l. Pomp. *Magius* 4. misc. c. 8. *P. Christ. Coler.* parerg. c. 3.
(4) *Cicer.* in orat. pro Roscio Amer.
(5) *Iulian.* in l. non omnium. D. de legibus, *Cuiacius* 8. obs. cap. 12.
(6) *Senec.* lib. 14. epist.
(7) *Nerat.* in l. & ideò. D. de legibus.

multa ex his, quæ certa sunt, subvertantur. Ego autem, vt vtraque in re meum interponam iudicium, viperæ, & simiæ mẽtionem in hoc supplicio apud antiquos auctores reperio, vt suis locis ostendam; canis verò, & galli, in Modestini dumtaxat, & Cæsarum de hac pœna sanctionibus: ac proindè non omnino Hottomanni (8) opinionem reijcerem, qui existimat, Constantiniana demùm lege hæc animalia cæteris superaddita, & verendum esse, ne huius novæ constitutionis causa, aliquid Tribonianus in Modestini (9) responso commiserit, nisi me in contrarium Adriani sententia, in veteri glossario ab Henric. Steph. relata, vocaret, cuius infrà cap. 18. meminimus, ex qua constat, iam inde ab Adriani temporibus hæc omnia animalia includi solere. Quod autem ad causam, seu rationem spectat, ob quam hæc animalia parricidæ sociari iubentur, id circò institutum videri potest, vt Ærodius (10) scribit, vt de eo non tanquàm de homine, sed tanquàm de bruto supplicium sumi videretur, quem ab hominibus ad bestias remitterẽt. Aut, quod Theophilus, (11) Græcus Institutionum paraphrastes, magis admittit, quoniam hæ belluæ similes parricidæ mores habere videantur, cùm ex his aliæ parentes occidant, aliæ non se contineant, quin cum illis pugnent, & certent. Nam quod Cinus, (12) & alij probarunt, ideò hanc diversorum animalium commixtionem fieri, quòd simia naturali timore percita fugetur à cane, simia gallum fuget, & gallus viperam, quæ omni destituta adiutorio, in parricidæ corpus, quasi in asylum ingreditur, & eius præcordia corrodens, tanti sceleris meritas exigit pœnas, annilem profectò fabulam, & ægri somnium esse nemo non videt, & adeò nugatorium commentum, vt vel pudeat illud cordatis hominibus in mentem veniisse, & à nobis esse in hæc nostra scripta relatum. Sed verum nimirùm est, quod olim in philosophia tradidit Plato, (13) in Iurisprudentiæ hodie disciplina contingere, vt nullum sit delirium, nullum tam impudens mendacium, quod suos non habeat assertores. Quod & Plinius (14) his verbis scribit: *Mirum est, quò procedat Græca credulitas. Nullum tamen impudens mendacium est, vt teste careat.*

(8) *Hottom.* vbi sup. *Vvesemb.* in d. l. §. alia deind. n. 3.

(9) In d. l. pœna.

(10) *Ærod.* supra.

(11) *Theoph.* in d. §. alia deinde, quem sequitur *Eguinar.* ibi.

(12) *Cinus* in d. l. vnic. C. de his qui parẽt. *Iacob. Baullen.* in repet. l. capitalium, §. famosos, fol. 11. col. 1. D. de pœn. *Ant. Gom.* 3. tom. cap. 3. num. 3.

(13) *Plato* relatus à *Petr. Crin.* de honest. discip. lib. 11. cap. 5.

(14) *Plin.* lib. 8. de nat. hist. c. 22.

CAPVT XV.

Canis, quod cum parricida ſymbolum habeat? & cur ſimul cum illo culleo includatur? Forcatuli, & Couarruu. rationes, quòd immundus ſit, & impurus, vel quòd nimis erga dominos fidelis, multis priùs teſtimonijs, & exemplis ornatæ, poſteà tanquàm minus ad rem facientes reijciuntur. Canum quorumdam docilitas, & fidelitas admiranda. De Ulyſſeo Cane nonnulla. Lares caninis tergoribus quare? Novæ rationes vltra alios tentatæ. Rabidi canes dominos petunt. Canes in parentes crudeles. Matres ſaliunt. A Romanis odio habiti, & quotannis in ſupplicium rapti, & quare?

SED vt ſymbolicam vniuſcuiuſque ex his animalibus ſigillatim perſcrutemur rationem, & in quo parricidæ ſimilitudinem habeant, tam ex auctorum ſententijs, quàm ex ipſius naturæ penetralibus eruamus, à cane nobis initium faciendum eſt. Quem Stephanus Forcatulus, (1) & Petrus Plaza ideò huic ſupplicio adhibitum putant, quòd ſceleratum, & immundum hominem oſtendit. Conſtat nàmque, canem obſcœnum, & immundum animal eſſe, tum ex Virgilio, (2) dum ait:

Obſcœnique canes, importunæque volucres.

& Horatio (3) ——*Turpis, & excors,*
Vixiſſet canis immundus, & amica luto ſus.

Tùm verò ex Plutarcho, (4) qui hac ex cauſa ſcribit, canem in Athenienſium arcem admitti fas non eſſe, nec Delum inſulam attingere, & ex alijs, quæ ex Tiraquello, (5) eius ſuppreſſo nomine, ſibi Plaza (6) ſuppoſuit. Vnde eum, qui plus nimio ad impudentiam declinat, caninum oculum habere veteri, proverbio dici ſolitum, ex Polluce adnotavit Cœlius Rhodig. (7) & eum qui facie canem referat, immundum & impudentem hominem futurum, Ioannes Nicolaus Porta (8) teſtatur. Id quod adeò apud veteres conſtitutum, & exploratum erat, vt convicij, & maledicti loco, ad alicuius turpitudinem, & inverecundos mores notandos, ca-

ni-

(1) *Forcat.* dial. 34. *Plaza* in epit. delict. cap. 22.

(2) *Virg.* 1. Georg.

(3) *Horat.* 1. epiſt. 2.

(4) *Plutar.* in problem. græc. c. 3.

(5) *Tiraq.* in l. 15. connub. num. 105.

(6) *Plaza* d. c. 22.

(7) *Cœl. Rhod.* lib. 17. ant. lect. c. 27.

(8) *Ioan. Nicolaus Porta*, de Phyſognom. hum. lib. 4. cap. 24.

ninum nomen vſurparetur. Hinc namque, vt Laertius, (9) & alij recenſent, Diogenes ille Philoſophus, quòd canum more paſsim, publicè, & nonnumquam in foro, Venerem perageret, Cynicus dictus eſt. Et Terentius Chermetem, & Gnatonem ſic loquentes facit inter ſe, quodam loco, (10)

Ch. *Diminuam ego caput tuum hodie, niſi abis.*
Gn. *Ain verò canis? ſiccine agis!*

Et Horatius, (11) in maledicum quemdam poetam,

Quid immerentes, inquit, *hoſpites vexas, canis,*
Ignavus adverſum lupos?

Et Veſpaſianus Demetrium Cynicum in itinere obviam ſibi, ac nèque aſſurgere, nèque ſalutare ſe dignantem, oblatrantem etiam neſcio quid, ſatis canem habuit appellare, vt Sueton. (12) refert. Quibus teſtimonijs alia adfabrè adijcit Petr. Faber, (13) quemdam Ciceronis (14) locum ex his eleganter exponens. Quò fit, vt mirum videri poſsit, quod ſe apud veteres ſcriptores legiſſe Pierius (15) commemorat, Vulcani templum apud Ætnam Siciliæ montem fuiſſe, cuius locum incolerent canes, qui caſtè, pièque adeuntibus blandirentur, impuros verò pollutòſque, rem quaſi divinitus præſagientes, miſerabiliter lacerarent. Nec enim canes impudentiæ & obſcœnitatis (impudici ipſi adeò & immundi) apti vindices videbantur. Verùm adhuc Forcatuli ratio licèt his auctoritatibus corroborata, à quæſtione noſtra toto quod aiunt cælo aberrare videtur. Quid enim rogo impudentia cum impietate? & cum crudelitate immunda canum natura, commune habet, aut ſimile? Quamobrem Did. Covarr. (16) aliam huiuſce rei rationem commentus, ſcribit, Plinio (17) teſte, canem fideliſsimum homini animal eſſe, & idcircò ad arguendam parricidæ infidelitatem, vt cum eo culleo inſueretur inductum. Cui ſententiæ plurima quidem, nec iniucunda relatu graviſsimorum auctorum (18) teſtimonia favent, qui exemplis adductis miram canum in dominos fidem, obſequium, & acceptorum beneficiorum memoriam, ſummis laudibus proſequuntur. Quod haud latuit doctiſsimum Virgilij interpretem Servium, in illud Æneid. (19)

(9) *Laertius* in vit. Diog. *D. Aug.* de civit. Dei, lib. 14. c. 20. *D Chryſ.* homil. in Math. 34.

(10) *Teren.* in Eun. act. 4. ſce. 7.

(11) *Horat.* in lib. Epod. Od. 6.

(12) *Suet.* in Veſpaſ. c. 13.

(13) *Pet Fab.* lib. 1. ſemelt. c. 9.

(14) Ex orat. in Piſonem.

(15) *Pier. Valerian.* Hierogl. lib. 5. fol. 40.

(16) *Covarr.* in Clement. ſi furioſus iii initio 2. p. num. 12.

(17) *Plin.* lib. 8. c. 40.

(18) *Plin.* ſup. *Ælian.* de hiſt. anim. lib 1. c. 9. *Eraſmus* in adagio, Canis vindictam. *Patric.* lib. 1 de reg. tit. 6. *Alexand.* lib. 3. gen. c. 7. *Natal. Com.* lib de venat. *Cedrenus* inter Zonaræ annal. tom. 3. fol. 99.

(19) *Servius* in Virgil. 8. Æneid.

Crosſùmque canes comitantur herilem.

& epigrammatiſtam Poetam, (20) dum ait:

(20) *Martial.* lib. 14.epig.200.

Non ſibi ſed domino venatur vertagus acer,
Illæſum leporem qui tibi dente feret.

Et vt deficerent alia, Vlyſſei canis exemplo ſatis oſtenditur, qui, poſt longa temporum ſpatia Vlyſſem in patriam redeuntem, & domo à Penelope ſub peregrini habitu receptum, primus cognovit, & motu caudæ adulans domino, illi Penelope vxori aperuit, vt ex Homero Baptiſta Pius (21) latè commemoravit. Qui ibidem ex Ariſtotele (22) tradit, hunc canem vigeſimo anno mortuum; eòque Martialem (23) reſpicere dum longa die conſumptum, his verbis, ad rem etiam noſtram facientibus, cecinit.

(21) *Bapt. Pius* annotam. c. 3.
(22) *Ariſtot.* hiſt. ani. lib. 6.
(23) *Martial.* lib. 11. epig. 69.

Lydia dicebar, domino fidiſsima Dextro,
Qui non Erigones mallet habere canem:
Nec qui, Dictæa Cephalum de gente ſecutus,
Luciferæ pariter venit ad aſtra Deæ,
Non me longa dies, nec inutilis abſtulit ætas
Qualia Dulichio fata fuere cani.

Vnde, & apud Ægyptios, & alias nationes, canem & gratitudinis, & obſequij, atque obedientiæ Hieroglyphicon eſſe, Pierius Valerianus (24) teſtatur, inſigni cuiuſdam canis exemplo relato, qui in Marcelli theatrum, ſpectatore Veſpaſiano, à Mimo domino introductus, omnia quæ ad ſcænam neceſſaria erant, quæque vix ab homine expleri poſſent, magna omnium admiratione colluſit: modò mortuum ſimulans, modò triſtem, modò hilarem vultum, vti fabulæ exigebat commentum, oſtendens. Quod tamen, imò & fidem omnem illud excedere videtur, quod Ioannes Zonaras, (25) graviſsimus alioqui ſcriptor, de alio cane cuiuſdam fabri æris, Andreæ vocati, recenſuit; ad quem ſpectandum anno Imperij Iuſtiniani 17. confluente populo, multi ſuos annulos in vnum acervum congeſtos ante canem poſuerũt, quos domini iuſſu, cuique ſuum citra errorem attulit. Idem rogatus, qui ex his qui adeſſent dives eſſet, quis pauper, quæ mulier meretrix, quæ vidua, quæ vxor, & id genus alia: ea quòque omnia abſque omni errore demonſtravit, veſte cu-

(24) *Pier.* vbi ſup. fol. 40. & 42.

(25) *Ioan. Zonar.* 3. tom. ann. fol. 94. refert, cũ multis aliis canum miraculis, *Simon Maiolus* in diebus canicu. colloq. 7. pag. 245.

iuſ-

iuſque ad quæſtionem ore prehenſa. Ex quibus iam ſatis colligitur, quanta inſit canibus erga dominos fides, & obſervatio, quantàque gratitudine illis educationis vicem rependant, pro quibus ſæpe mortem etiam oppetere viſi ſunt; longè diſsimili à parricidis ratione, qui mente præditi, naturæ legibus, quas ex canibus diſcere poterant, inſuper habitis, non modo parentibus non obſecundant, verùm in eos impias, ſacrilegas, & nefarias manus audent inferre. Quibus illud quòque non ineptè ſubijci poterit, Lares Deos, quibus familiæ totius cura à Romanis credita erat, caninis tergoribus, ac pellibus veſtitos, & ornatos fuiſſe, non alia ratione, ſi Alex. & Pierio (26) fides eſt adhibenda, quàm quòd domus fidi cuſtodes ſint, & alienis formidoloſi, domeſticis verò blandi, atque ad ſtrepitus nocturnos ſolliciti. Vndè non omnino malè forſitan coniectabimur, Dijs Laribus, patris familias nece, præſertim à filio eorumdem ſacrorum participe (27) illata, offenſis, & violatis, canes, qui Lares ipſos ſignificarent, cùm parricidis eſſe in culleum immiſſos, vt patratum in Deos facinus expiarent, & paternæ necis competens ſupplicium depoſcerent.

(26) *Alex. ab Alexand.* 3. gen. c. 12. *Pierius* ſupra.

(27) L. pronunciatio. 195. §. familiæ, de verb. ſignif. vide infra lib. 2. c. 2.

Verùm & ſi in re hac cimmerijs (quod aiunt) tenebris involuta, & in qua natatore Delio ad certam rationē eruendam opus eſt, faciliùs ſit aliorum opiniones reprehendere, quàm non reprehendenda in medium proponere. Laudo equidem Covarruviæ iudicium, & noſtris conſiderationibus ſtabilitum, non vſquequaque reſpuendum exiſtimo. Sed quoniam Theophilus, quem ſupra retulimus, generaliter putat, hæc animalia culleo inſui, quòd ſe adverſus parentes impiè quoque, & crudeliter gerant, videamus adhuc, an in cane aliquid ſimile reperiatur? Et verò ego illud tantùm comperio, eam eſſe huius animalis naturam, vt rabie percitum, non iam fidei, & educationis memor, dominum, & domeſticos ab alijs diſcernat, ſed imò illis plerumque rabificum inferat morſum, haud aliter quàm facere parricidas videmus, qui præfractis moribus, & ferocientibus animis, non iam divina, non humana iura curantes, eos audent indigniſsimè vita privare, propter quos hanc ſuaviſsimam lu-

cem

cem aſpexerint. Niſi fortè dicere cum Pierio (28) malimus, canes eam ob cauſam idem cum parricida ſupplicium ſubire, quòd ipſi impiè etiam facere videantur, cum & ſorores, & matres ſalliant: vel cum Balduino, (29) canem, vt Plutarchus (30) ſcribit, quòd pugnax eſſet animal, atque in primis ferox, & immundum ſimul, fuiſſe ab omnibus olim templis prohibitum, ipſique ſacerdoti, qui puriſsimum Deũ coleret, abominabilem. Ac proinde rectè impio, & impuro, crudelique parricidæ adiunctum, qui parentem, quem veluti Deum quemdam colere debebat, violavit, & hoc veluti ſanctiſsimum templum immani ſcelere profanavit; vel tandem non minùs probabiliter conſideremus, canes, vt Plinius, & ex eo Cœlius, & Alexander ab Alexandro (31) retulerunt, iam olim à Romanis odio habitos, & patriæ proditores declaratos fuiſſe, eò quòd in Capitolium irruentibus gallis, ipſi muti, & ſine latratu egerint, anſeribus ampliter, & ſonorè inclamantibus, vnde eos quotannis in ſupplicium rapere, & inter ædem iuventutis, & Sumani, cruci affigere, cœptum fuit, anſere inſidente, cui contrà plurimum ſemper honoris detulerunt. Atque ita Romanos, odioſos ſibi canes, cum odioſo Dijs, & hominibus parricida, eodem ſupplicio perire voluiſſe: cùm non minùs qui patriam, quàm qui parentes violat & prodit, peccare videatur, (32) quod & nos latiùs inferiùs notabimus, & Cicero (33) ſenſit, dum dixit: *Vim nèque parenti, nèque patriæ inferri oportere.* Accedit his, infernales furias canum nomine denotari, illorùmque odium notabile eſſe, vt non ineptè Tiberius Dec. (34) conſiderat.

(28) *Pierius Valer.* lib. 14. Hierog. fol. 107.

(29) *Balduin.* in d. §. alia deinde, nu. 30. & 31.

(30) *Plutar.* in problem.

(31) *Plin.* lib. 29. c. 4. *Cœlius* lib. 17. ca. 28. *Alex.* lib. 3. c. 12

(32) L. veluti, de Iuſtit. & iure.

(33) *Cicer.* in 1. epiſt. ad Lentul.

(34) *Tiber. Decian.* lib. 9. crimin. c. 16. nu. 12. vide adagiũ, cane peius, & angue odit.

(†)

CA-

CAPVT XVI.

Gallus gallinaceus cur parricidam comitetur? Angeli delirium exploditur. Et Accursij item, qui gallum gallinaceum malè castratum interpretatur, & pessimè castratos gallos reddi fortiores contendit. Gallinaceus cur appelletur? Galli appellatio varia. Galli Deæ Cybeles sacerdotes cur ita dicti? Cur essent castrati? Pugnacissimos esse gallos, & natura vehementer viperis infensos, inde, secundùm recentiores, parricidij pœnæ adaptari. Plura de gallorum pugnis, & vbi hodie in vsu. Unde gallorum ludus, qui à pueris Bachanalium tempore fit, originem duxerit? Galli in matres crudeles. Petrum Greg. in Lucretij Carminum allegatione fœdè lapsum. Gallos nimis esse vxorios, & prolis amantes.

HAcce Scyllam, id est insignem caninis latratibus scopulum, vix dum Neptuno favente transuecti, iam iterum naufragium facimus, & in periculosum Charybdis saxum incidimus, cùm se se nobis Gallus gallinaceus offerat pertractandus, in cuius expositione, & ecquid simul cum parricida culleo insuatur? reddenda ratione, nullus est interpretum, qui feliciter vastum hoc pelagus transfretaverit, quique ingenij, & existimationis iacturam non fecerit. Nam, vt Angeli (1) ineptias præteream, qui gallum hunc, non pro gallinaceo accipiendum contendit, sed pro volucre alia, quæ in terris Fori Iulij nascitur, ingentis, vt ipse ait, magnitudinis, & faciem multùm grossam habente. Accursius, (2) non longè meliori iudicio gallum gallinaceum, capponem, id est castratum gallum interpretatur, quem, quòd acriter cum serpentibus dimicet, huic supplicio adhibitum putat. Cuius tamen opinio, & in verbis, & in re ipsa falsa, admitti non potest. Certiùs namque est, gallum gallinaceum, vt & Budæus, (3) & alij notarunt, non pro castrato accipi, sed pro eo potiùs, qui testiculos habeat, & vt Quintilianus (4) rectissimè advertit, sic interdum appellari, ob ὁμωνυμίαν vitandam, id est erro-

(1) *Angel.* in d.l. pœna.

(2) *Accurs.* in lege penult. de parric. & in l. vnic. C. de his qui parent.

(3) *Budæus* in annotat. potter. ad d. l. penult.

(4) *Quintil.* lib. 7. inst. cap. 9.

tem, qui ex nominum similitudine nasci posset; cum galli appellatio pluribus rebus conveniat, & simpliciter posita, vtrùm gentem, an avem, vtrùm nomen, an fortunam corporis denotaret, incertum vtique esset. Nec refert Cybeles Deæ sacerdotes, quibus genitalia abscissa erant, gallos fuisse appellatos; nam id nomen, vt Herodianus (5) ait, à flumine Phrygiæ Gallo, eis inditum est: quod & Sextus Festus Pomp. (6) luculentiùs his verbis ostendit: *Galli qui vocantur, Matris magnæ comites, dicti sunt a flumine, cui nomen est Gallo, quia qui ex eo bibissent, in hoc furere incipiant, vt se privent virilitatis parte.* Et Ovidius (7) in Fastis, sic inquiens:

(5) *Herodian.* li. 1.

(6) *Fest. Pomp.* lib. 7 de verb. sign. in galli.

(7) *Ovid.* 4. Fastor.

Cur igitur gallos, qui se excidère vocamus?
Cùm tantùm à Phrygia, Gallica distet humus?
Inter, ait, viridem Cybelen, altàsque Celænas,
Amnis it insana nomine gallus aqua.
Qui bibit inde, furit; procul hinc discedite, quis est
Cura bonæ mentis: qui bibit inde, furit.

Quanquam alij, vt Rosinus (8) refert, aliam afferant etymologiam, & à Gallo quodam, qui primus Cybeles sacerdos fuerit, dictos eos fuisse arbitrentur. Rursus & in eo est Accurs. tota, quod aiunt, decempeda lapsus, quòd castratum gallum, fortiorem, validiorèmque ad pugnam fieri putat: Nam etsi Baldus (9) omne animal castratum, excepto homine, melius reddi tradiderit. Certiùs est tamen, quod ad vires attinet, gallum, vt & cætera alia animalia, molliorem, debiliorem, & timidiorem abscisis genitalibus reddi, propriùsque ad gallinæ naturam accedere, cantum amittere, nèque eo temporis spatia metiri, ova incubare, & galli erga gallinas liberalitate amissa, suo tantùm ventri studere, vt rectè scripsit Angles, (10) & sentire videtur Martialis, (11) dum ait:

(8) *Rosin.* de antiquit. Roman. lib. 3. cap. 27.

(9) *Bald.* in l. 1. nu. 2. C. de Eunu & in l. Eunuchis, C. qui testam fac. poss.

(10) *Angles* de propriet. rerum, lib. 12. cap 17.

(11) *Martial.* lib. 13. Epig. 63.

Ne nimis exhausto macresceret inguine gallus,
Amisit testes, nunc mihi gallus erit.

Et in Eunucho homine expresit Ovidius, (12) sic dicens:

(12) *Ovid.* libr. 2. amorum, eleg. 3.

Non tu natus equo, non fortibus vtilis armis,
Bellica non dextræ convenit hasta tuæ.
Ista mares tractent: tu spes depone viriles, &c.

Qua-

Quare his relictis, videamus an nè recentiores interpretes, congruentius aliquid hac in parte reperierint? Et sanè eorum fermè omnium (13) iudicium eo tendit, vt probent, gallum gallinaceum pugnacissimum esse, & admodùm viperis, & reliquis serpentibus infensum, ideòque simul culleo insui; vt his pugnantibus gravius parricida affligatur. In cuius rei confirmationem, ego illud adijcio, adeò institum esse naturæ ipsa inter gallos, & serpentes dissidium, vt etiam mortui sibi adhuc repugnare videantur. Nam Plinio (14) teste, carnes gallorum, & crudæ, & calidæ, super viperæ morsum appositæ, veneno medentur. Rursus & illud, gallos ita esse pugnaces, ferocesque, vt iuxta eiusdem Plinij (15) sententiam, dimicatione inter sese imperium, & regnum vniuscuiusque domus adquirant, nèque finis sit sæpe commorientibus. Sed & Tanagreos, Medicos, & Calcidicos, idem Plinius extollit, quòd ad bella tantùm, & assidua prælia nati videantur. Et Pergami omnibus annis spectaculum gallorum, ceu gladiatorum publicè edi affirmat. Quin & Athenienses etiam legem posuisse, vt galli gallinacei quotannis in theatro certamen inirent, ex Æliano, (16) & alijs dedicimus; eo quòd cum Themistocles, exercitum adversus Barbaros educeret, sumpta ex gallis, quos pugnantes vidit, occasione, militum animis virtutis incitamentum iniecit. Romæ quoque has gallorum pugnas fieri solitas, ex Columella, (17) & alijs latè Beroaldus (18) ostendit. Et apertè ex Herodiano (19) colligitur, qui cùm de Severi filijs loqueretur, ita inquit: *Puerili primùm certamine, edendis coturnicum pugnis, gallinaceorumque conflictibus, ac puerorum colluctationibus.* In pluribus quoque Galliæ partibus, Bacchanalium tempore (carnis privium vocant) hoc gallorum spectaculum per pueros annis singulis fieri, & galli vincentis dominum, regem gallorum creari, Nicolaus Boerius (20) recenset. Quo Hispaniæ item nostræ mos respicit, in qua, licèt diverso modo, pueri, rege gallorum electo, eodem prorsus tempore gallos exagitant. In Anglia etiam hodièque, non apud regni Satrapas, & optimates, has gallorum concertationes in delicijs esse, & in aula regia, in hunc dumtaxat

(13) Ita sentit *Fortunius Licetus* 4. *Colum.* in d. Gl. in *Iliad.* d. c. 12 *Baldum* in d. § alia de inter. n. 4 & *Tiber. Decian* lib. 9 crimin. c. 16. nu. 11. qui statim aliâ ridiculâ rationem comminiscitur.

(14) *Plin.* lib. 29. de natur. hist. cap. 4 *Angles* sup. c. 16.

(15) *Plin* libr. 10. natur. hist. cap. 21.

(16) *Ælian.* li. 2. de var. hist. *Cœl.* lib. 17 ant lect. c. 32. & li. 9. c. 13. *Alex.* lib. 5. gen. c. 8. *Erasmus* in adagio, Gallus insultat, & gallus submissis alis, *Pic.* lib. 24. pag. 223.

(17) *Colum.* lib. 8. de re rust.

(18) *Beroald.* ad Sueton. in Octav. cap. 44.

(19) *Herodian.* lib. 4.

(20) *Boerius* decisione 30. num. 6.

vſum, peculiarem locum, in paleſtræ formam conſtitutum, inibique à gallorum dominis magnam pecuniæ vim in ſponſionem deduci, Doctor Laguna (21) oculatus teſtis ſcribit. Verùm licèt hæc ita ſe habeant, adhuc tamen vix eſt, vt ſupradictæ rationi acquieſcere poſsim. Nam quòd galli inter ſe pugnaciſsimi ſint, nihil ad verſum (vt eſt in proverbio) conducit, nihilque cum parricida commune videtur habere. Deinde quòd cum vipera odium gerant internecinum, magis in viperæ, quam in parricidæ pœnam ſpectat; qui, dum inter ſe beſtiolæ illæ, inſitum natura certamen ac bellum conficiunt, ab eorum morſibus liber, & innoxius manebit.

(21) *Lagun.* in additionib. ad Dioſcor. lib. 2. c. 43.

Vnde ſi divinandum eſt, ego licèt Davus ſim, non Œdipus, veroſimilius eſſe arbitror, quod Pierius (22) exiſtimat, gallum nempè ea de cauſa culleo inſui iuſſum, quia & ipſe impietatis ſymbolum habeat, cùm & matrem ſaliat, vt hippopotamus, & patrem etiam immaniter inceſſat. Vnde apud Ariſtophanem, (23) Philippides, qui patrem verberaverat, exemplo galli factum tuetur ſuum, & Lucretius, (24) quem in hanc rem Petrus Gregorius Tholoſanus (25) allegat, gallos ingratos eſſe in patres, ſic de terra loquens, ſcribit.

(22) *Pierius* lib. 14 Hieroglyph. pag. 134. & lib. 24. pag. 224.

(23) *Ariſtophanes.*

(24) *Lucretius* lib. 2. de nat. rerum.

(25) *Petr. Greg.* li. 36. Syntag. cap. 24. num. 10.

Gallos attribuunt, (ſcilicèt terræ) *quia numen*
qui violarint
Matris, & ingrati genitoribus inventi ſint,
Significare volunt, indignos eſſe putandos,
Vivam progeniem qui in oras luminis edant.

Quæ tamen carmina, vt ex præcedentibus conſtat, & ibi Dionyſius Lambinus (26) advertit, non de gallis gallinaceis, ſed de Gallis Deæ Cybeles ſacerdotibus, de quibus ſupra mentionem habuimus, intelligi debent; atque ita minùs aptè à Petro Greg. adducta videntur. His ego illud tandem adijcio, non omnino gallorum, & parricidarum mores differre; nam ſicut illi, ſoli in vnaquaque domo eſſe conantur, nèque imperij, vt ex Plinio retulimus, conſortem patiuntur: ita parricidæ, dum parentum hereditatibus inhiant, & bonorum adminiſtrationem liberam habere conantur, immani audacia parentum fata properant, & illis mortem inferre non timent. Sed nèque abs re erit ſi dixerimus, gallum

(26) *Lambinus* in commen. Lucretij.

in

in his impium, in multis tamen alijs & pietatis ſtudioſum, & curæ erga ſobolem valdè ſollicitum. Hinc enim videmus, eum maximè gallinis deditum, ac velut vxorium eſſe, tantàmque turbam vnicum maritum implere, tum etiam pro pullis acerrimè depugnare, & vt ex auctoritate Ambroſij Leonis Nolani refert Eraſmus, (27) frequentem, & diei nuncium cantum emittere, dum prolis fœcunditati ſtudet; atque ideò mirum non eſſe, ſi ab impio filio, amantiſsimus ſobolis gallus ſupplicium exigat. Sed quoniam hæc quæ de gallo ſcripſimus, & reliqua omnia, quæ ei à natura tribuuntur, exactè admodùm, & apprimè, carminibus complexus eſt Alardus Æmſtelredamus, (28) eis relatis huic capiti finem imponere viſum eſt:

(27) *Eraſm.* in adagio, Gallus antequam iterum cantet. chil. 3. cent. 7. adag. 67.

(28) *Alard. Æmſtelredamus*, inter lucubrationes Rodolphi Agricolæ.

Quamquam multa vigil nobis ferè commoda gallus,
Hæc tamen è multis commodiora putem:
Sive quòd obſtrepere lucem vocat ore morantem,
Sive quòd inſtantem clamat adeſſe diem.
Sive quòd incautis ſolis denunciat ortum,
Inque opera ignavos excitat artifices.
Sive quòd hæc cælum crebro ſola aſpicit ales,
Venturìque ſagax excubat exitij.
Gallus gallinis præfectus pluribus vnus,
Vnicus hic tanto vir ſatis vſque gregi eſt.
Fœcundus quò ſit fœtus, numerosàque proles,
Cantans dulciſona provocat illecebra.
Rivalèſque procul tectis ab herilibus arcens,
Non à corte foras longius egreditur.
Imperitatque ſuo generi, & quacùmque moratur
Sede, ſat exercet, quod tenet imperium.
Inque ſuo ſterquilinio nimium audet, ovàtque;
Quiſquis ferè proprijs regnat in ædiculis.
Abſtinet inventis vngui quas ſcalpurit eſcis,
Argutòque ſalax convocat ore pecus.
Cnaviter vxores, pullos, totàmque cohortem
Aſſerit, ac hoſtes calcibus extimulat.
Quod ſi palma datur, victor plaudentibus alis
Mox canit, aſt victus clam fugit atque ſilet.

Dèque

Dèque propagata fœtura, & prolibus auctis,
Mi è solicitus, semper & advigilans.
Sic vigil, assiduus, condus, frugìque maritus
Prospicit vxori nocte dièque suæ.
Coniugis vt castum possit servare cubile,
Et parvos natos arte fovere sua.
Non sua contemnens, aliena negotia curans,
Claudus vti sutor desidet vsque domi
Semper ab hac opera, summo venerandus honore,
Ille viri veri vera erit effigies.

CAPVT XVII.

Viperam parricidæ similem esse, ideòque in eius supplicio adhiberi, cùm hæc quòque parentis viscera nascendo prærumpat. Hoc multorum auctorum argumentis probatur. Ex alijs posteà in dubium vocatur. Tandem prior opinio magis admititur. Sacrilegi quomodo apud Æthiopes puniti? Hominum quorumdam natura, quibus venenata animalia non noceant.

VIPERAM simul cum cane, & gallo culleo insui, non iuris tantùm, verùm humaniorum etiam litterarum auctores passim ostendunt, licèt omnes & in nomine & in numero varient. Nam Modestinus, (1) & Iustinian. viperam appellant, Seneca (2) serpentem: *Non culleum, non serpentem, non carcerem decrevit*, Et alibi: (3) *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum.* Cui & Iuvenalis (4) convenit, vbi, de Nerone loquens, ait:

Cuius supplicio non debuit vna parari
Simia, nec serpens vnus, &c.

Et vetus Onomasticon Petri Danielis, quod laudant Turnebus, & Christophorus Colerus, (5) vbi culleus diffinitur: *Tunica de sparto in modum eronis facta, quæ linebatur pice & bitumine, in qua includebantur parricidæ, cum simia, serpente, & gallo.* Hispana autem lex nostra, (6) colubrum, sive anguem vocat, ibi: *E que encierren con èl vn can, è vn gallo, & vna*

(1) *Modest.* & *Iustinian.* ille in d. l. pœna, hic in d. §. alia deinde.
(2) *Senec.* lib. 1. de Clem.
(3) *Idem* contr. 5. cont. 4.
(4) *Iuven.* satyr. 6.
(5) *Turneb* lib. 28. adver. *Coler.* lib. fin. 3. parerg. c. 3.
(6) L. 12. tit. 8. p. 7.

vna culebra, & vn ximio, à qua non differt Plutarchus, (7) dum scribit, Caium Villium proditorem, & seditiosum civem, in culleo cum anguibus insutum fuisse. Nisi quòd hic plures angues insui ostendit, non vnum, quod & Quintilianus (8) insinuat, dum in declamationibus ait, *culleo & serpentibus expianda feritas.* Et Constantinus Imperator (9) sic scribens de parricida: *Et inter eas ferales angustias comprehensus, serpentium contubernio misceatur.* Sed rectè Hieronymus Magius, (10) pluralem pro singulari, vt alias sæpe, ita in his locis apponi, considerat. Quamvis quoad Constantini sanctionem, verius sit, ibi serpentium nomine reliqua alia, quæ cum parricida misceri iubentur, animalia contineri: nam antea viperæ mentionem in singulari numero fecerat. Cur verò vipera huic supplicio adhibeatur? longa explicatione non eget, cùm omnium (11) consensu ea parricidæ symbolum habeat, & simili delicto videatur obnoxia: nam vt Plinius, & Aristoteles (12) tradunt, non nisi exeso parentis vtero prorumpit in lucem, & per parricidium vitę ducit initia. Vipera quippè fœmina ore marem excipiens, eius sub finem coitus caput obtruncat. Illam autem prægnantem catuli exedunt, & veluti paternæ necis vltores, exeuntes, latera, parente occisa, perrumpunt. Vnde apud Ægyptios, vt Orus Apollo, & Pierius (13) recensent, mulierem ob solum concubitum marito assentantem, per viperã significabant. Quod Adrianus etiam Iunius (14) eleganter in suis Emblemat. expressit, sic inquiens:

Cum ruit in Venerem blanditur Echidna marito,
Mox satura insertum præscidit ore caput.
Improba palpatur tentigine fervida coniux,
Continuò letum poscit anhela viri.

Et quod ad rem nostram propriùs spectat, liberos in matrem conspirantes, eique insidias parantes, eiusdem viperæ hieroglyphica nota repræsentabant, vt vltra supradictos auctores, Cœlius Rhodiginus, (15) sic etiam leges, quæ viperam parricidæ sociari volunt, interpretatus, scripsit. Qui idem alibi, (16) quodnam serpentis genus hoc sit, quod latine vipera dicitur, latè disquirit. Sed fuerunt tamen nonnulli

(7) *Plutarc.* in Grac ch.

(8) *Quint.* declam.

(9) *Constant.* in d. l. vnic. C. de his qui parent.

(10) *Magius* lib. 4. miscel. cap. 8.

(11) Ita post ordinarios tradit *Baldum.* nu. 33. in d. §. alia deinde. *Forcat.* d dialog. 34. *Covar.* d. Clem. *Petr Greg.* d lib. 36. c. 2. *Plaz.* d. c. 22 num. 3.

(12) *Plin* lib. 11. c. 44. & lib. 8 c. 54. *Arist.* lib. 2. de hist. anim. cap. 8.

(13) *Orus Apollo* de lit. hierog. *Pier.* lib. 14. in princ.

(14) *Adrian. Iun.* Embl. 38.

(15) *Cœl. Rhod.* li. 6. cap. 15.

(16) *Idem* eodem lib. cap. 16.

nulli, nec contemnendæ fidei auctores, qui hoc totum, quod de viperis diximus, fabulam esse affirmant. Nam neque in coitu fœminam mariti caput præscindere, Albertus Magnus (17) testatur; neque fœtum abroso matris vtero in lucem prodire, Philostratus (18) in Apollonij vita scriptum reliquit, vbi *viperam esse visam*, ait, *serpentes quos peperisset lambentem, quasique expolientem. Non enim assentior, ò Damis, imprudenti eorum sermoni, qui dicat viperarum filios absque matre nasci; neque enim hoc natura patitur, neque comprobat experientia.* Sed & Theophrastus (19) summæ diligentiæ inter Græcos scriptor, matris vterum à catulis exedi negat, & mortis, sicubi contingit, causam inde procedere comminiscitur, quòd alvus sponte rumpatur, vtpotè quæ angusta adeò sit, vt tam numerosæ prolis multitudinem & incrementum capere nequeat. Et experientia compertum esse, viperas, aliorum instar animalium, coniungi, parere, fœtùsque suos educare, Pierius Valerianus, (20) & novissimè Simon Maiolus latè testantur. Verùm vt hoc ita sit, communis tamen, quæ de viperarum parricidio increbuit opinio, satis in causa esse potuit, vt prudentissimi legislatores eam cum homine eiusdem criminis reo consuerent. Et verò adduci non possum, vt credam Aristotelem, Plinium, Ælianum, & alios nobis imponere voluisse; quin & historiæ patrem Herodotum (21) comperio, inter alia, quæ natura parens providentèr induxit, hoc, quod de viperarum morte retulimus, connumerare, *ne aliàs si communi aliorum serpentium more gignerentur, hominibus vivendi facultas non esset.* Nicander etiam & Galenus, vt Pierius (22) refert, in eandem sententiam plura scripsere. Nicandri verò carmina à Pierio latina reddita, quia pulchra omitti non possunt, Ea igitur post alia sic habent.

(17) *Albert. Magn.* & alij quos refert *Petr. Mex.* in Sylva var. lect. lib. 3. c 13.

(18) *Philost.* in vit. Appoll. lib. 2. c. 8.

(19) *Theophrast.* relatus à Pier. sup. & *Ælian.* lib. 14. c. 16.

(20) *Pier.* d. lib. 14 *Simon Maiolus* dierum canicularium colloquio 8. pag. 334. & 335.

(21) *Herod.* lib. 3.

(22) *Pierius* supr.

Vipereo occurras generi, nàmque illa in apertas
Excipiens semen fauces: caput inde mariti
Complexu in dulci abscindit: mox damna parentis
Extincti, fera progenies vlciscitur, alvo
Materna abrosa, & catuli sine matre oriuntur:
Sola etenim hæc animat fœtum, &c.

Di-

Divus quòque Basilius, (23) *Viperas*, inquit, *vtero devorato, fama est in lucem prodire*. Et Plutarchus loquaces taxans, eos viperis persimiles dicit, quæ pariendo rumpuntur. Ex quibus apparet, meritò viperarum morsibus, & venenis parricidas obiici, qui viperas ipsas, immanitate, & impietate, & æquant, & superant. Nèque mirum si cum vipera proijciantur: nam & sacrilegij reos (qui parricidis, vt alibi diximus, similes sunt, vtriùsque enim sceleris radix est avaritia) ita puniebant Æthiopes, vt plantam quandam, quæ apud eos est, nomine Ophiusam, lividam, difficilèmque aspectu bibere cogerent: Ea enim epota, vt Plinius (24) recenset, terrores, minæque serpentum ita eorum oculis obseruantur, vt horrore venenatorum animantium sibi mortem concisçant. Planè cùm de viperis agamus, illud minimè prætermittendum fuerit, homines quosdam esse, quibus illæ, & reliqui venenosi serpentes nihil afferant nocumenti, vt de Psylorum, & Marsorum populis plurimi (25) tradiderunt: visumque Romæ, vt refert Petrus Crinitus, (26) Exagonum quèdam, qui cum forte in vrbe orator ageret, ac venenorum vires, potestatèmque iactaret; volens, experimenti faciendi causa, in dolium serpentibus plenum coniectus est, qui non sine maxima omnium admiratione, eum circumlambere, atque demulcere cœperunt.

(23) *D. Basilius* in Exam.

(24) *Plin.* lib. 24. c.

(25) *Plin.* 36. ca. 7. *Herod.* lib. 3. *Varro* in loco citato à *Turneb.* lib. 16. adv. c. 6. *Cœlius* li. 4. lect. ant. cap. 23.

(26) *Petrus Crin.* de hon. disc. lib. 1. cap. 3.

CAPVT XVIII.

Quid habeat simia cum parricida commune? Forcat. Balduin. Petr. Gregor. & Covarruv. rationes confirmatæ priùs, deinde reiectæ. Alia, quæ nec ipsos latuit, magis probata. Plura de simiarum natura, & hominum imitatione. Catulos ab eis interdum nimis complectendo necari. Animalia quædam parentes occidere.

SED prodeat iam simia, quàmque in hac tragœdia personam agat, nobis aperiat. Nam quod Forcatulus (1) putat, ideò culleo insui, quòd similis sit homini, interim & deformis, sicuti parricidæ, qui sub figura hominum, immanitatem belluarum gerunt, mihi

(1) *Forcat.* dial. 34.

longè admodùm petitũ videtur. Rursus quod Balduinus, & Petrus Gregorius (2) admittunt, per simiam significari, parricidas formam quidem habere hominum, at re ipsa hominis nomine indignos esse, & nihil hominis, præter formam habere, sicut Socrates olim homines sine ratione simias vocabat; eodem planè morbo laborat, & minùs apta ratio videtur, si consideremus eum, qui infandum parricidij scelus committit, non bestias imitari, quas Tullio teste (3) inter se se partus, educatio, & natura conciliat; sed imò eis adversari censendum esse. Nam belluæ non solùm in parentes, verùm nèque in alias sui generis dimicant, & vt rectè ait Plinius: *Cætera animantia in suo genere probè degunt. Leonum feritas inter se non dimicat, serpentum morsus non petit serpentes: ne maris quidem belluæ, ac pisces, nisi in diversa genera sæviunt. At herculè homini plurima ex homine sunt mala.* Accedit his, quòd, vt ex Theophilo (4) sæpe admonuimus, animalia isthæc, quæ cum parricida includuntur, crudelitatis, & impietatis aliquid etiam habere censentur. Quod, & Adriani Imperatoris sententiæ, quas cum veteri glossario Henric. Stephanus (5) vulgavit, satis ostendunt, dum iubent, *vt qui parricidium fecerit, publicè in culleo missus consuatur cum vipera, & cane, & simia, & gallo impijs animalibus, impius homo.* At in simia secundùm superiorem rationem nulla impietatis consideratio reperiri potest. Quod idem in causa est, vt minùs probem aliam Didaci Covarruv. (6) sententiam, qui docet ideò forsan, simiam pœnæ parricidij convenire, vt nulla sit tanti facinoris apud homines imitatio, quos nullum animal perfectius imitatur, quàm simia, vt Plinius, & Arist. (7) tradunt, quæ nedum corpore, sed ingenio quòque, & ratione eis similes sunt, vt multis exemplis Pierius (8) demonstrat, qui apud Ægyptios litterarum simulacrum per simias intelligi tradit. Ergo restat, vt eiusdem Pierij (9) iudicium sequamur, quod & supradicti etiam auctores variando probant: et simiam parricidij item ream esse dicamus, cum frequenter catulos ipsos quos peperit, nimis complectendo occidere soleat. Quamvis Iuvenalis (10) eam innoxiam hoc supplicio affici ostendat, dum ait:

(2) *Balduin.* in d. §. alia, num. 33. *Petrus Greg.* d cap. 24. n. 9. *Tiber. Dec* li. 9. crim. c. 16. n. 14.

(3) *Tullius* in orat. pro Roscio.

(4) *Theoph.* in d. §. alia deinde.

(5) *Henr. Stephan.* in glossar.

(6) *Covarruv.* in d. Clem.

(7) *Plin.* lib. 8. c. 54 *Arist.* de hist. ani. lib. 2. cap. 18.

(8) *Pier.* li. 6. Hieroglyph.

(9) Idem *Pier.* d. lib. 6. & lib. 14. ex *Plin.* & alijs.

(10) *Iuven.* satyr. 13.

Et

Et deducendum corio bovis in mare, cum quo
Clauditur adversis innoxia simia fatis.

qui tamen alibi (11) sine hoc adiectivo eiusdem in hac pœna fecit mentionem, inquiens: (11) *Idem* satyr. 6

Cuius supplicio non debuit vna parari
Simia, &c.

Sed nèque hæc tantùm animantia, quæ his ex causis culleo insui tam latè explicuimus, parricidij scelere contaminantur, verùm etiam phalangia eadem prorsus impietate sunt prædita: hæc enim fœtu numeroso (quippè supra triginta interdum edita) matrem, quàmprimum orta fuerint, interimunt, interdum & patrem, quæ tamen veluti talionem rependentia, demùm à suis ipsa, vt Plinius, & Aristoteles (12) aiunt, necantur; quod & in scorpionibus accidit, hi enim fœtum devorant, vno dempto subtilissimo, qui se matris clunibus imponendo, tutus & à morsu, & à cauda loco fiat. Qui postea genitores superne conficit: quasi natura impunita quòque in brutis parricidia relinquere nolit, vt supradicti etiam auctores (13) testantur. Hippopotami autem, seu equi fluvialis, (vt pólypos interim taceam) nihilò mitior est natura: is enim soli Nilo cognitus, corio & pillis vestitus, vt vitulus marinus, genitori quòque suo non parcit, sed in id impietatis, & impudentiæ procedit, vt eo necato, vi matrem ineat, vt ex Ammiano, Solino, & alijs, Adrianus Iunius (14) commemorat, impios puniri debere, hoc elegantissimo emblemate ostendens. (12) *Plin.* lib. 11. c. 24. *Arist.* li. 5. c. 27. (13) *Plin.* d. lib. 11. c. 25. *Arist.* d. lib. 5. cap. 26. (14) *Adrian. Iun.* embl. 17. & 45.

Hostis colubris ales insidet sceptro,
Substrata quod Niloi equi premit terga.
Domat superbos, impiòsque proculcat
Sceptrum æquitatis, noxiòsque consumit.

CAPVT XIX.

Parricidas culleo cum animalibus inclusos in mare iactari. Hoc solemne fuisse, nèque ante Constantinum in flumen dimissos. Qualiter in mare deferrentur. Ciceronis verba in dubium vocata. Accursij, & aliorum opinio, qui in Modest. responso mare pro flumine accipiunt, explosa. Iurisconsultos semper propriè loquutos. Fuisse aliquando parricidas bestijs, aut igni traditos. Quædam de his pœnis.

PROGREDIAMVR vlteriùs, & egregium novæ huius, & inauditæ pœnæ candidatum, hoc animalium (de quibus tàm latè egimus) contubernio involutum, hoc totius Averni sodalitio comitatum, in profundum præcipitemus. Certè enim priscis temporibus non nisi in mare tanti criminis reos deijci solitos, argumentis evincitur necessarijs. Nam & Modestinus, (1) de hoc agens supplicio: *Deinde*, inquit, *in mare profundum culleus iactetur*. Et Paulus: (2) *Hi etsi anteà insuti culleo, in mare præcipitabantur*. Et Valerius Maximus, (3) Attilium duum-virum sacrilegij reum, qui primus hanc pœnam, postea parricidis irrogatam, expertus est, culleo insutum in mare abijci iussum scribit. Nèque enim tantum monstrum fas esse putarũt in Tiberim Romæ deijcere, sed in mare, licèt remotum, deportari voluerunt. Vnde Platus: (4) *Iube hunc insui culleo, atque in altum deportari*. Et Seneca: (5) *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum*. Sed & Quintilianus, (6) & cæteri fermè omnes auctores, sicubi huius pœnæ, maris quoque mentionem faciunt. Et Iuvenalis (7) sæpe citatus, deduci in mare parricidam significat, dum ait:

Et deducendum corio bovis in mare.

Fiebat autem deductio, vt ex Adriani sententijs Cuiacius (8) advertit, & nos alio loco (9) retulimus, impositio parricida cum culleo, & impijs animalibus, super plaustrum iunctum nigris bobus. Quamvis Cicero (10) in flumen, seu profluentem deturbari, & vndis culleum vento inflatum impellentibus

(1) *Modest.* in d.l. pœn. de parric.
(2) *Paul.* lib. 5. sen. tit. 24.
(3) *Valer.* lib. 1. c. 1
(4) *Plaut.* in Vllularia.
(5) *Senec.* 5. contr. 4.
(6) *Quint.* declam. 299.
(7) *Iuven.* satyr. 13
(8) *Cuiac.* in parat. C. de his qui parẽt. & in oper. posth.
(9) Supr. hoc lib. cap. 14.
(10) *Cicer.* in orat. pro Rosc. & lib. 2. de invent.

bus demùm in mare deferri apertè significet, dum maiores noluisse, inquit, parricidas *nudos in flumen deijci, ne cùm delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera quæ violata sunt expiari putantur.* Sed illud, vt constat, magis frequens; hoc rarum & fortè posterioribus temporibus antiquatum; nèque enim sine causa scriptores omnes de deductione, & deiectione in mare conveniunt. Valeat ergò Accursius cum suis logomachijs, qui Modestinum (11) ideò de mari tantùm loquutum autumat, quòd vbi ille morabatur, amnis non esset. Faceſſat iterum Accursius idem, (12) & qui eum sequuntur gravissimi viri, mare in Modestini responso latè accipiendum esse tradentes, ita vt amnem, & quamcùmque aliam aquarum congregationem comprehendat. Nam etsi hoc aliquando verum sit, vt admonet Servius (13) in illud Virgilij:

Unde per eram novem vasto cum murmure montis
It mare præruptum, & pelago premit arua sonanti.

Et latè probare conetur Covarruv. (14) mihi tamen apud Iureconsultos hæ verborum translationes non placent, qui, cùm ius omne, vt Quintilianus (15) ait, *positum sit in verborum significatione, & interpretatione, aut æqui pravique discrimine*, semper latini sermonis puritatem, & proprietatem vsque ad miraculum, vt testatur Valla, (16) retinuerunt; atque ita credendum non est, fluminis mentionem sine mysterio prætermisisse; (17) & longè minùs sub maris nomine de amne quòque tractasse. Amnis etenim Constantiniana primùm sanctione, (18) vbi mare vicinum non esset, parricidas excipere cœpit, vt in illis verbis ostenditur: *Et vt regionis qualitas tulerit, vel in vicinum mare, vel in amnem proijciatur.* Quæ & Iustinianus (19) transcripsit, & Regia lex nostra (20) ita Hispano sermone donavit: *E lo lancen en la mar, ò en el rio que estoviere mas cerca de aquel logar do acaesciere.* Anteà namque, si proximum mare non esset, bestijs obijcebantur, idque ex Divi Adriani permissione? vt Modestinus (21) scribit, ne cogerentur remotissimum interdum mare requirere. Quæ pœna levior culleo censeri non debet, quoniam qui bestijs obijcebantur, miserandum

(11) *Modest.* in d. l. pœna, vbi *Accurs.* & in d. l. vnic.
(12) *Accurs.* supr. *Forcatul.* dial. 34. *Covarruv.* in d. Clement. *Plaz.* d. c. 22.
(13) *Servius* in Virgil. 1. Æneic. & *Turneb.* lib. 10. adverſ. cap. 11.
(14) *Covarr.* supr. post *Forcat.*
(15) *Quintil.* lib. 12 inſt. c. 3.
(16) *Laur. Valla* in præf. lib. 3. Elegan.
(17) Argum. l. item apud, §. ait prætor, D. de iniur.
(18) d. l. vnica.
(19) *Iuſti.* d. §. alia deinde.
(20) d. l. 12. tit. 8. p. 7.
(21) *Modeſt.* d. l. pœna.

in

in modum eis dilaniandi, & devorandi proponebantur, diverso ab eis supplicio, qui ad bestias damnati erant, quos tãtùm cum illis dimicare cogebant, vt ex Iurisconsultorũ (22) responsis Budæus, (23) Rævardus, Petrus Faber, & alij (quidquid Cuiac. (24) nullum inter has pœnas discrimen agnoscat) observant. Sed & solebant etiam parricidæ aliquando, vt ex Paulo (25) colligitur, vivi comburi. Erant enim hæc inter Romanos in delictis atrocioribus supplicia. Vnde Tertullian. (26) *Si cæterorum scelerum mercedem cogitemus, patibula, culleos, vivi comburia, vncos, & scopulos.*

(22) L. ad bestias. l. aut damnum, §. quicùmque, D. de pœnis.
(23) *Bud.* in dictis ll *Rævar.* 2. var. c. 14 *Petr. Fab.* 2. sem. c. 7.
(24) *Cuiac.* lib. 13. obser. c. 10.
(25) *Paul.* d. lib. 5. sentent. tit. 24.
(26) *Tert.* lib. de anima, cap. 15.

CAPVT XX.

Parricidas monstrà quædam & portenta naturæ videri. Inde meritò nova & inusitata pœna damnari. Elementa communia omnium esse. His tamen parricidam iustè vivum adhuc privari. Ciceronis, Quintiliani, & Ovidij in hanc rem elegantissima verba. Debere pœnas delictis esse conformes. Petri Plazæ ratio quædam, ob quam parricidæ in mare iactentur, convicta & damnata.

MONSTROSOS partus ex Romuli lege, (1) cædi sine fraude potuisse, antiquitatis monumenta testantur: quid igitur mirum, si in parricidæ perniciem, hominem si non visu & vagitu novum, (2) at certè contrà humanæ naturæ formam, & pietatis iura grassantem, tot supplicia prudentissima Romanorum respublica cogitaverit? *Portentum est*, inquit Cicero, (3) *atque monstrũ certissimum, esse aliquem humana specie, & figura, qui tantùm immanitate bestias vicerit, vt eos vita privet, propter quos hanc suavissimam lucem aspexerit.* Et Minos apud Ovidium, (4) Scyllam, quæ patrem Nisum prodiderat, & perdiderat, monstrum appellat:

Certè ego non patiar Iovis incunabula Cretem,
Qui meus est orbis, tantum contingere monstrum.

Pereant igitur huiusce modi monstra monstrosè, & vt Constantinus (5) ait, nèque gladio, nèque ignibus, nèque alij so-

(1) Quam refert *Balduin.* ad ll. Rom. c. 18. ex *Dionys. Halicar.* lib. 2. & *Iacob. Durant.* lib. 1. var. c. 3. vbi tradit, cur in mare iactarentur.
(2) L. non sunt liberi. D. de statu hom.
(3) *Cicer.* d. orat. pro Ros.
(4) *Ovid.* lib. 8. Metamor.
(5) *Const.* d. l. vnic.

ſolemni pœnę ſubiugentur, ſed culleo feralibus anguſtijs incluſa, omnium elementorum ope viva carere incipiant, & eis cœlum ſuperſtitibus, mortuis terra negetur. Et qui naturalia omnia iura violarunt, omnibus naturę beneficijs priventur. Sed quoniam Cicer. (6) graphicè, vt ſolet alia, pœnam hanc, & eius imponendæ rationem depingit, ipſius verba, quamvis vulgaria, abſque piaculo omitti non poſſunt. *Inſui*, inquit, *voluerunt in culleum vivos, atque ita in flumen deijci, ò ſingularem ſapientiam! iudices, nonnè videntur hunc hominem ex rerum natura ſuſtuliſſe, & eripuiſſe, cui repentè cœlum, ſolem, aquam, terrámque ademerunt? vt qui eum necaſſet, vnde ipſe natus eſſet, careret his rebus omnibus, ex quibus omnia nata eſſe dicuntur. Noluerunt feris corpus obijcere, ne beſtijs quòque, quæ tantum ſcelus attigiſſent, immanioribus vteremur; non ſic nudos in flumen proijcere, ne cum delati eſſent in mare, ipſum polluerent, quo cætera, quæ violata ſunt, expiari putantur. Denique nihil tam vile, nèque tam vulgare eſt, cuius partem illam reliquerint. Etenim quid tam eſt commune, quam ſpiritus vivis? terra mortuis? mare fluctuantibus? litus eiectis? Ita viviunt dum poſſunt, vt ducere animam de cœlo non queant; ita moriuntur, vt eorum oſſa terra non tangat: ita iactantur fluctibus, vt numquam alluantur: ita poſtremò eijciuntur, vt ne ad ſaxa mortui conquieſcant.* Hæc Cicero adoleſcens adhuc, magnis, vt ipſe alibi (7) ait, omnium clamoribus dixit; quæ licèt adoleſcentis appellet, non tam re & maturitate, quam ſpe & expectatione laudati, mihi ſupra omnem laudem, & imitationem poſita eſſe videntur. Quamvis nec contemnendus videatur Quintilianus, (8) qui Ciceronis ſententiam, alijs verbis, ſic extulit: *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant? cui ſtatim ora, oculoſque à iudicio lex inſsit obduci, ne hunc iucundum cœli aſpectum polluerent tetri oculi, cui lucem vivo, fluctuanti mare, naufrago portum, morienti terram, defuncto ſepulchrum negat?* Sed & Ovidius (9) ad eandem pœnam reſpiciens, ita contra Scyllam invehitur.

(6) *Cicer.* d. orat. pro Roſcio.

(7) *Idem Cicer.* de oratore perfecto, ante medium.

(8) *Quintil.* in declam. 299.

(9) *Ovid.* metam. 4.

Dij te ſubmoveant ò noſtri infamia ſecli,
Orbe ſuo, tellùſque tibi, pontùſque negetur.

Nam

Nam etsi naturali iure, vt Consulti testantur, (10) communia omnium sint terra, aer, aqua profluens, mare,& per hoc litora maris,& vt Cicer. (11) ait, ex præceptis naturalibus descendat, ne quis harum rerum vsu impediatur, indèque publica munera ab Ovid. (12) appellentur, dum Lucinam sic loquentem inducit.

Quid prohibetis aquas? vsus communis aquarum est.
Nec solem proprium, natura, nec aera fecit,
Nec tenues vndas, ad publica munera veni.

Et quorumdam Impp. immoderata cupiditas meritò à Cuiacio (13) execretur, qui pro aere, pro sole,& pro vmbra, vectigalia à subditis exigebant. Attamen parricidæ beari naturæ muneribus non debuerunt, qui ipsam naturam adeò immani scelere violarunt.(14) Cùm non debeat quis eo iure vti, quod nisus extitit impugnare, (15) & vt sapienter Tullius (16) scripsit, noxiæ parem esse pœnam oporteat, vt in suo quisque vitio plectatur, & vis capite, avaritia mulcta, honoris cupiditas ignominia, & parentum, id est, naturæ violatio, naturalium omnium bonorum privatione sanciatur. Nimirum, quia, vt rectè Philo Iudæus: (17) *Inepti sunt Nomothetæ, qui non æquas pro dignitate cuiusque flagitij animadversiones statuunt, qui vi pecuniam, vulneri infamiam, cædi exilium, furto vincula minitantur.* Quasi disparia illa, dissentaneàque suppliciorum genera, benè moratæ, atque institutæ civitati parùm conveniant, vt doctè Guillel. Forner. (18) advertit. Quo fit, vt decumano errore lapsus videatur quidam Scriptor, (19) qui dum plus nimio sibi sapere iudicat, Ciceronis, quam scripsimus, ratione neglecta, aliam ex suo Marte commentus, autumat, parricidam ideò culleo involutum in mare deduci, vt ad rerum principia redeat, qui patrē impia manu violare ausus est. Nempe quòd aqua, vt ex Taletis Milesij sententia, Cicero, (20) & alij scripsere, rerum omnium principiū sit, vnde Ausonius. (21)

Milesius Tales aquam qui principem
Rebus creandis dixit.

Sed in hunc, vt in alios nostri iuris auctores, equidem illud Terentianum (22) existimo convenire,

(10) L. 2. de rerū divis. §. init. eod.
(11) *Cicer.* 1. offic.
(12) *Ovid.* 6. metam.
(13) *Cuiac.* lib. 10. obser. cap. 7.
(14) Ità advertit solus *Monticulus* in d. §. 1. num. 7.
(15) L. Papin. §. meminisse, de inofic. test.
(16) *Tullius* lib. 3. de legibus.
(17) *Phil. Iudæ.* in lib. de præmijs, & pœna. *Menoch.* q. 90 de arbitr. num. 38.
(18) *Guillel. Forn.* lib. 1. select. c. 15.
(19) *Petr. Plaza* in epit. delict. cap. 22. num. 8.
(20) *Cic.* lib. 1. de nat. Deor. *Plut.* li. 2. de placit. phil. c. 3. *Vitru.* lib. 2. c. 2.
(21) *Auson.* in sep. sap. Iud. Tradit plura alia *Tiraq.* de nobil. c. 31. nu. 586.
(22) *Terent.* in procemio Andriæ.

Fa.

Faciunt intelligendo, vt nihil intelligant.

Nam, vt aliquid eius ratio concluderet, illud potiùs esse debebat, privari parricidas aqua, rerum omnium principio, quòd ipsi, genitores à quibus vivendi initium accepissent, immaniter interfecerint.

CAPVT XXI.

Parricidas, vt Cicero ait, ideò nudos in mare nón deijci, ne ipsum, quo reliqua expiari solent, polluerent. Ratio hæc difficilis reddita. Nec à Cælio Rhodigino, aut alijs satis perceptа. Aqua fluviali leviora, graviora crimina mari expiari solere late probatum. Aquæ benedictæ apud nos in templorum ostijs origo. De expiationibus veterum plura. Parricidij crimen nullam apud gentiles expiationem admisisse. Hoc cum Illustriss. Card. Baronio defensum, & necessarijs argumentis evictum.

ILLVD planè mirum videri potest, quod in superiori capite ex Cicerone retulimus, noluisse parricidas nudos in flumen proijcere, ne cùm delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera, quæ violata sunt, expiari putantur; nam vt à iustis, vel coactis cædibus, alijsque levioribus peccatis, & sordibus, fluvialibus, lustralibùsque aquis purgatio, & expiatio fieri solebat, vt latè Macrobius (1) adnotavit, & ex Suida, & alijs ostendit Tiraq. & Petr. Greg. (2) & ex Virgilio (3) constat, apud quem Æneas violatum cùm se nosset, & multa cæde pollutum, sic ait:

Tu Genitor cape sacra manu, patriòsque penates
Me bello è tanto digressum, & cæde recenti
Attrectare nefas, donec me flumine vivo
Abluero.

Et alibi (4)

Idem ter socios pura circumtulit vnda
Spargens rore levi, & ramo felicis olivæ.

Et ex Ovidio, (5) qui ad hoc etiam alludit in Fastis.

(1) *Macrob.* lib. 3.
(2) *Tiraq.* de nobil. c. 31. ex n. 558. *Pet. Greg.* li. 36. Syntag. cap. 21. in princ.
(3) *Virg.* 2. Æneid.
(4) *Idem Virg.* 6. Æneid. quem ex hoc ritu explicat *Turneb.* lib. 11. adverss. cap. 21.
(5) *Ovid.* 2. Fastor.

Heu nimium faciles, qui triſtitia crimina cædis
Fluminea tolli poſſe putatis aqua.

Quem ritum etiam in veteri lege fuiſſe vſitatum ex Numeris (6) conſtat: *Et non eſt aqua luſtrationis adſperſus.* Exque eo, vt doctiſsimi viri tradunt, (7) ſancta Eccleſia aquæ benedictæ, qua à venialibus ſaltem admiſsis purificamur, pijſſimum morem mutuata videtur, & in oſtijs templorum vaſa eam habentia collocari conſtituit. Quod & olim fieri ſolitum, ex Hippocrate (8) colligitur, & ex D. Iſidoro, (9) dum ait: *Delubrum veteres dicebant templa fontes habentia, quibus ante ingreſſum deluebantur; & appellata delubra à deluendo.* Ita marinis aquis, omnium ſcelerum purgatio, & purificatio fieri credebatur. Vnde apud Euripidem, (10) Iphigenia Oreſtem materna cæde pollutum, aqua marina luſtrare, atque expiare vult, hanc addens ſententiam,

Cuncta mortalium mala prorſus abluit mare.

Et Ariſtophanis, atque Homeri interpretes paſsim huius moris, vt Cœlius (11) retulit, meminerunt, tradentes, *mari ſolere expiari pollutos.* Et verò inter varias expiationum formas, quas Græci, & Romani vſurpabant, & noviſsimè Antonius Clarus Sylvius, & Durant. (12) latè proſequuntur, nulla frequentior, aut Dijs gratior, quàm ea, quæ per mare fiebat, reperiebatur. Quam ob cauſam, *mare expiatorium* appellat Euſthatius, (13) illud in quod Græci, Agamennonis iuſſu, peſtis purgamenta iecerunt. Vnde Lactantius: (14) *Et ſe piè*, inquit, *ſacrificaſſe opinantur, ſi cutem laverint, tanquam libidines intra pectus incluſas vlli amnes abluant, aut vlla maria purificent.* Sed & ſolebat in piacularem quandam heſtiam, omne malum, à muliere, quæ *expiatrix ſacerdos*, vt Feſtus ſcribit, (15) dicebatur, concipi, & vel tota, vel priùs igne combuſta, eius cineres in mare proijci, vt nihil ex inviſa hoſtia ſuperneſſet, & vnius corporis vice omnium expiatio perageretur. Quod ex Lycophrone, & alijs elegantiſsimè Ioannes Zetzes (16) enarrat, cuius verba doctiſsimus Franciſcus Sanctius Brocenſis, (17) vir græcè, & latinè impensè doctus, & ingenti huius academiæ Salmant. clade, nobis ereptus, iam pridem Latina reddidit, ex eis, quid hæc

vox

(6) Numer. c 19.
(7) *Ioan. Stephan. Durant.* lib. 1. de ritibus Eccleſ. c. 21. *Tiraq.* ſup.
(8) *Hippocrat.* in lib. de morb ſacro.
(9) *Iſid.* libr. 5. etym. c. 4.
(10) *Euripid.* in Taur.
(11) *Cœl. Rhod.* li. 11. antiq. lect. c. 22. Vide adagium, mare proluit omnia mortalium mala.
(12) *Ant. Sylv.* in ll. 12. tab. cap. 14. & melius *Iacob. Duran. Caſell.* lib. 2. obſer. c. 1. & 2. & li. 1. c. 3.
(13) *Euſthat* ad Homer. Iliad. A.
(14) *Lact. Lant.* lib. 5. divin. inſt. c. 20.
(15) *Feſt.* de verb. ſig. li. 14. in Piatrix.
(16) *Ioan. Zetzes* hiſt. 23. chiliad. 5.
(17) *Franc. Sanct.* paradox. 1.

vox *Anathema* significet, explicare contendens. Quæ cùm ita se habeant, meritò Ciceronis locus ambiguus à Cœlio (18) reputatur, & in quo non pauci sint frontem corrigaturi. Qui tamen licèt de expiationis ritu nonnulla retulerit, non tamen vsquequàque difficultatem explicuisse mihi videtur: cùm adhuc magis dubitare quis possit, cur cùm omnia crimina mare purgaret, parricidæ tamen contactu ipsum pollui scripserit Cicero? Quare existimo, summum illum eloquentiæ parentem, luculenta illa hyperbole, detestandum parricidij crimen detestabilius reddere voluisse, quòd mare potiùs polluere, quam marinis fluctibus elui posset: & supra omnem expiationem esse videretur, non secus ac Catullus (19) ad Gellium de profano quodam & incesto, simili loquendi genere vsus scribit.

(18) *Cœlius* d. c. 22

(19) *Catull.* epig. 75.

Quid facit is patruum qui non sinit esse maritum?
Ecquid scis, quantum suscipiat sceleris?
Suscipit, ò Celli, quantum non vltima Tethys,
Non genitor Nympharum abluit Oceanus.

& Seneca Tragœdus, apud quem Hippolitus, à noverca flagitatus ad incestum, sic exclamat.

Quis eluet me Tanais, aut quæ barbaris
Mœotis vndis pontico incumbens mari?
Non ipso toto magnus Oceano pater
Tantùm expiarit sceleris.

Aut certè citra hyperbolem ostendisse, tantam esse huius facinoris diritatem, vt licèt cætera crimina mari expiari solerent, ipsum tamen re vera nullam purgationem admitteret. Nam etsi legamus Herculem post interfectos à se filios sacris Eleusinæ Cereris expiatum, quibus Græci, vt Sozomenus (20) refert, nihil non lustrabile crediderunt: id tamen non omnino verum videtur, cùm ex Iulio Hygino (21) contrarium appareat; & vt in Hercule reciperetur, qui furore correptus immissa in eum à Iunone insania, nesciens illud facinus perpetravit, qui tamen sciens & volens parricidium commisisset, omni expiatione caruisse, vt Cicero innuit, dicendus est. Quod & ex Suetonio corroboro, qui ita habet in Nerone: (22) *Sæpe confessus agitari se materna*

(20) *Sozomenus* li. hist. eccles. c.

(21) *Iul. Hygi.* fab. c. 31. & 32.

(22) *Suet.* in Neron. c. 34.

ſpecie verberibus furiarum, ac tedis ardentibus; quin & facto per magos ſacro evocare manes, & exorare tentavit, peregrinatione quidem Græciæ Eleuſinijs ſacris, quorum in initiatione impij & ſcelerati voce præconis ſubmoverentur, intereſſe non auſus eſt. Quæ cùm dicat Suetonius, planè ſignificatur, nullas fuiſſe penes Gentiles expiationes, quibus haud dubiè, vt ea quæ patiebatur à ſe averteret Nero, non caruiſſet. Sed & hoc magis apertum redditur, ex eo, quod de Conſtantino Imperatore alio loco (23) trademus, qui cùm ad commiſſi parricidij ſcelus expurgandum remedium quæreret, tandem à Sopatro Platonico Philoſopho, & alijs accepit, nullam reliquam eſſe tanti facinoris expiationem, atque ita paulò poſt, veræ religionis initijs, & luſtrali Baptiſmate, vt Zoſimus (24) commemorat, expiatus eſt. Et vt magis noſtra nobis conſtet oratio, hæc opinio ſatis ſupradictis teſtimonijs probata, cenſeri debet vtique probabilior, quòd placuerit etiam Illuſtriſ. & Reverendiſ. Cardinali Baronio, (25) viro & eruditionis & pietatis ergò admirando, cuius hæc ſola laus eſſe poteſt, quod omni laudatione maior eſſe videatur. Nèque adverſatur quod Trozenij, (26) vt Pauſanias refert, Oreſtem à cæde matris expiaverunt, & piacula non longè à lapide in quo purgatio facta eſt, defoderunt, quo in loco laurum quamdam enatam tradit, quæ adhuc virens conſpicitur; conſtat nàmque, hanc expiationem nihili fuiſſe, cùm Oreſtes non ideò minùs poſt illam furijs, & ſpectris fuerit agitatus, quoùſque in Aræopago Deorum ſententijs, vt inferius commodius dicetur, (27) fuit abſolutus. Accedit his, Ixionem (vt fabulæ narrant) ob ſocerum fraude peremptum, numquam à Dijs, vel ab hominibus luſtrationem impetrare potuiſſe, quoùſque cùm diu incertus vagaretur, Iupiter illius miſertus, in cœlum aſumptum, expiavit.

(23) Infra libr. 2. cap. 11.

(24) *Zoſim.* hiſt. lib. 2.

(25) *Baron.* tom. 3. annal. ann. Chriſti 324.

(26) *Pauſan.* in Corinthiacis, lib. 2.

(27) Lib. 2. c. 18.

CA-

CAPVT XXII.

Sepulturam parricidæ negari multis & iuris & bonarum litterarum argumentis, & exemplis ostenditur. Sepulturam humanitatis ratione hominibus debitam, sæpe ob criminum atrocitatem prohibitam. Hanc pœnam gravissimam iudicari. Plura de sepulturæ honore, & cura. Hanc etiam in animalibus reperiri. Pius Melchiadis in patrem affectus. Qui olim more maiorum sepultura interdicti? Parricidas cùm parentes occidant, iure terra omnium matre privari.

AQVA igitur & cœlo privabatur parricida. Cœlum cùm dicimus, aerem intelligimus, quem cœli nomine sæpe signari apertius est, quàm vt nostra indigeat adprobatione: præsertim cùm id latè Brissonius, (1) & alij præstiterint, & notaverit Servius (2) in illud Virgilij:

Et varium cœli prædicere morem.

& ex adductis Ciceronis, & Iustiniani (3) testimonijs, in quibus aeris, cœli, & spiritus promiscua est appellatio, manifestè probetur. Sed nèque minùs terra interdicti videntur, quam nèque vivi tangere, nec mortui ad sepulturam habere possunt. *Terra enim*, vt Appollonius (4) ait, *communis omniũ mater est, propterea quod iusta*; vnde meritò impijs, & iniustis hominibus denegatur, (5) & vt ait Cicero, *ita moriuntur, vt eorum ossa terram non tangant.* Quamobrem verissimum censeo commune omnium Doctorum (6) iudicium, qui parricidarum cadavera sepulturæ tradenda non esse docuerunt; nèque minùs veram Ioannis Baptistæ Asinij, & Iacobi Menochij (7) sententiam, qui parricidæ sepulturam, absque pœna legibus præfinita, (8) impediri, & violari posse, restantur. Nam vt rectè Quintilianus: (9) *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant?* Cuique ipsa omnium parens terra, vt parentum occisori reluctari censetur? Quod & græco quodam in matris occisorem epigrammate, quod latinum fecit Covarruvias, (10) his verbis ostenditur.

(1) *Briss. Prateius, & Hottom. & Scardus*, de verb. iur. in cœlum.
(2) *Serv.* in *Virg.* 1. Georg.
(3) *Cicer.* in d. orat. pro Roscio. *Iust.* in d. §. alia deinde.
(4) *Appollon.* apud *Philost.* lib. 1. c. 12.
(5) *Constant.* in d. l. vnic. & *Iust.* sup. ibi, *terra mortuo auferatur.*
(6) *Baldus*, & *Salicet.* d. l. vnic. *Covar.* d. Clem. n. 12. *Greg.* in d. l. 12. verb. en la mar. *Carrer.* in praxi, §. homic. nu. 147. *Ant. Gom.* 3. tom. c. 3. n. 3. *Plaz.* d. c. 22. nu. 9. *Iacob. Duran. Castillius* lib. 2. observ. c. 3.
(7) *Asin.* in l. quod si nulla, n. 10. de relig. *Menoch.* de arbitr. caſ 382. nu. 30.
(8) l. fin C. de sepul. vio.
(9) *Quint.* decl 206
(10) *Covarr.* vbi supr.

Ne

Ne sepelias hoc cadaver, sit enim cibus & rapina canibus,
Nam omnium mater terra, non recipit matricidam.

(11) *Agath.* lib. 2. Et exemplo non caret, nam vt refert Agathias, (11) cùm Damascius, Syrius, Simplicius, & alij docti viri convenissent, vt in Persiam ad videndum Cosroem Regem vnà abirent, in reditu inhumatũ cadaver in agro invenerunt, quod cùm inhumanitatem Persarum detestati, sepulturæ mandassent. Noctù vnus ex eo comitatu, obversati sibi senis, & venerandi hominis speciem vidit, dicentis. Noli inhumatum corpus humare, permitte canibus lacerandum: terra vniversorum mater, matris corruptorem hominem non recipit. Ille expergefactus alijs somnium exposuit, & manè regressi in illum agrum, corpus nudum viderunt in campi superficie iacere. Accedit his, quòd licèt sepultura humanitatis ratione, naturali & divino iure etiam hostibus debeatur, vt ex Sophocle, Aristot. & Dione Chrysostomo eruditè admodùm Petrus Faber (12) scripsit; vnde Vibulenus quidam gregarius miles ad Blæsum, qui fratrem eius iugulaverat, ita apud Tacitum (13) inquit: *Respondè Blæse, vbi cadaver abieceris? ne hostes quidem sepulturam invident.* At vbi propter alicuius maleficij acerbitatem augeri pœnam oportet, & reliquis terrorem injcere, punitorum cadavera, iustè, vt Covarruvias, (14) & alij notant, inhumata relinqui possunt. Quinimò ex Romanorum more id fuit, vt hostes publicos, aut qui hostium loco essent, vt putà proscriptos, perduelles, suspendiosos, aliòsque facinorosos homines, quorum pœna ad exemplum aliorum pertinebat, alijs supplicijs affectos, honore sepulturæ, luctuque adfinium prohiberent; ideòque in Gemonijs gradibus abiectos vnco in Tyberim traherent, vt Iustus Lipsius (15) in illud Taciti notat, *Quia damnati publicatis bonis sepultura prohibebantur,* & ex Suetonio (16) colligitur: *Interdictum*, inquit, *ne capite damnatos propinqui lugerent. Nemo punitorum non in Gemonias abiectus, vncòque tractus.* Et ex Vlpiani, & Marcelli responsis, (17) quibus non solere lugeri traditur: *Hostes, vel perduellionis damnatos, nec suspendiosos, nec qui contra parentes venerint, vel manus sibi intulerint, non tædio vitæ, sed mala*

(12) *Pet. Fab.* lib. 2. semest. c. 1. & lib. 3 c. 13.

(13) *Tacit.* li. 1. ann.

(14) *Covarr.* lib. 2. var. c. 1. nu. 11. *Menoch.* vbi sup. nu. 32. *Guiller. Bene.* in cap. Rain. verbo mortuo, el 1.

(15) *Iust. Lip.* in *Tacit.* 6. annal. & vide etiam *Iacob. Durant.* lib. 1. var. cap. 3.

(16) *Sueton.* in Tiber. c. 61.

(17) *Vlp.* in l. liberorum 10. §. non solent. de his qui nor. inf. *Marcel.* in l. minimè 35. de religion. vide *Dur. Cassell.* d. lib. 2. c. 3.

cons-

conſcientia. Vnde, *aliquis* (inquit vetus Orator) (18) *metu iudicij mori vult, dignus eſt qui inſepultus abijciatur. Aliquis conſcientia turpis alicuius flagitij admiſsi priùs quàm prodatur, mori vult: dignus eſt qui inſepultus abijciatur.* Et Poſthum. Iunior declam. 5. *Equidem iudices, vt ſentio, neminem mortalium favere hominis ſepulturæ non convenit, quia vna res eſt, cùm exemplum ad omnes pertineat: ideòque non niſi ab vltimo parricidio exigitur pœna trans hominem.* Quò etiam reſpiciés Hegeſippus (19) rationem huius rei reddit, quæ maximè ſuperioribus convenit, *quia dignum eſt*, ait, *vt qui patris imperium non expectaverunt, priventur quaſi matris gremio terræ ſepulchro.* Neque putaverit quiſpiam, hoc quod vltimo loco in parricidæ pœnam inductum tradidimus, vt ſepulturæ honore privetur, parum ſeveritatis habere: nam etſi Diogenes Cynicus ſepulturæ curam Theonino dente momorderit, vt Laertius, & Ælianus (20) ſcribunt, & ſint nonnulli, quos nec ſuppliciorum tormenta moveant, nec mortis ignominioſæ infamia, vel funeris privatio tangat; tamen, vt ait Tertullianus: (21) *Omnibus ferè ingenita eſt famæ poſt mortem cupido.* Et rectè Plinius, (22) inter reliqua quæ natura ipſa, hominibus inſita tradit, ſepulturæ curam connumerat. Et Pomponius (23) Iuriſconſultus: *Iniuria virum videri affici*, ait, *ſi eius vxor maneat inſepulta.* Et iure optimo, laudatur à Modeſtino (24) hæres, qui teſtatoris, quantumvis id teſtamento iubentis, reliquias in mare non proiecit, ſed in memoriam humanæ conditionis ſepelivit. Vnde Athenienſes de ſepultura, vt Diodorus (25) refert, priùs quàm pugnam capeſſerent, cogitabant. Apud quos etiam ſummis, vt Valerius Maximus (26) docet, laudibus Cymon celebratus fuit, qui, vt pater Melchiades in carcere mortuus, ſepeliretur, voluntarijs ſe vinculis mancipavit. Neque aliorſum Aſychis Ægypti rex legem promulgavit, ne aliter pecuniam ſumere mutuam liceret, quàm ſi debitores patrum cadavera pignori obligarent. Eadem lege cavens, vt ſi debitor æri alieno non ſatisfaceret, fas non eſſet eum ſepeliri, neque in paterno, neque in vllo alio ſepulchro, vt ex Herodoto & Diodoro, (27) Annæus Robertus recenſet,

(18) *Quint.* decl. 337.

(19) *Hegeſip.* lib. 3. cap. 17.

(20) *Laert.* in vita Diog. & *Ælian.* var. hiſt. lib. 7. cap. 14.

(21) *Tertull.* lib. de teſtim. animæ.

(22) *Plinius* in proœm. lib. 7.

(23) *Pomp.* in l. quod ſi nulla 28. D. de religioſ.

(24) *Modeſtin.* in l. quidam in ſuo, D. de cond. inſtit.

(25) *Diod. Sic.* lib. 11.

(26) *Valer. Max.* lib. 5. c. 3. & *Æmil. Probus* in vit. eiuſdem Cymonis, vbi alia refert de eximia eius pietate.

(27) *Herod.* & *Dio.* lib. 2. *Ann. Rob.* lib. 2. rerum iudic. c. 6. *Pet. Greg.* in prælu. iur. civil. lib. 2. c. 44 & *Mantua* in Enchirid. c. 126.

set, & Petrus Gregorius plura alia in eandem rem diligentissimè congerens, & non immeritò formicarum pietatem commendans, quæ velut istius iuris participes se se, vt Plinius (28) refert, inter se sepeliunt mortuas, quæ vel solæ ad suadendam humationis curam sufficere queunt. Quam naturali affectu, & humanitatis instinctu, non solùm erga nosmet ipsos optare, sed & ignotis etiam hominibus cognatione, quam inter nos natura instituit, vt Florentinus (29) ait, ad id impellente, terram sepeliendi causa inijcere, eleganter Quintilianus, (30) sic inquiens, admonuit: *Hinc & ille venit affectus, quo ignotis cadaveribus humum congerimus: & insepultum quodlibet corpus nulla festinatio tam rapida trãscurrit, vt non quantulocùmque veneretur aggestu.* Et alibi: (31) *Cadaver*, inquit, *ab incursu avium, ferarumque tantùm miserantium corona custodit. Convenerunt etiam alieni plorantes, totus in spectaculum populus effusus est: & ignoto quòque corpori publica humanitas quasi quasdam fecit exequias.* Quò etiam spectat illud Petronij, (32) vbi idem humanitatis vocabulum, de sepultura loquens, vsurpavit: *Vel si voluerit misericors ad idem litus expellere, aut præteriens aliquis translatitia humanitate lapidabit, aut, quod vltimum est, iratis etiam fluctibus misericors arena componet.* Et elegantissima verba Cassiodori: (33) *Insatiabilis quippè fletus est, qui humanis non finitur corporibus interesse, dum semper se reum iudicat, qui cineribus iusta non præstat*; & paulò post, *dicendum est, quod hoc ipso admoneor exemplo, in honorem pietatis etiam damnati sepeliuntur.* Quibus omnibus privati parricidæ, ita culleo insuti iactantur, vt nèque inveniant litus eiecti, nèque ad saxa quidem mortui conquiescant, & vt Cicero (34) alibi dixit: *Non solum vita cruciati, atque dedecore, verùm etiam sepultura, & iustis exequiarum careant*; atque adeò perpetua quodammodo requie priventur, quam nunquam consequi insepultos, Romani putabant. (35)

(28) *Plin.* lib. 11. c. 30. & *Plutarc.* in lib. vtra anim. plus rat. hab. & *Ælian.* idem tradit de Delphinib. libr. 12. de anim. c. 6.

(29) *Florent.* in l. vt vim, de iust. & iur.

(30) *Quint.* decla. 5

(31) *Idem* decla. 6

(32) *Petron. Arbiter* in satyr.

(33) *Cassiodor.* lib. 2, epist. 22.

(34) *Cicer.* 2. de ll.

(35) Vide *Virgil.* 6. Æneid. *Tertul.* de anim. & *Iacob. Durant. Cassel.* 2. var. c. 2. in fin. & c. 3. vbi plura elegãter tradit, de his quibus sepultura prohibebatur.

CA-

CAPVT XXIII.

Cullei & ſerpentium pœna an hodierno die parricidis irrogetur? Quid apud alios, quid apud nos in hoc ſupplicio vel legibus, vel moribus immutatum ſit? Pontificio iure clericos parricidas perpetuo carceri traditos, laicos alijs pœnis affectos. De carceris perpetui pœna, nonnulla.

SED quoniam tempus, vt in alijs, ita & in legibus, & in eis præcipuè quæ ad maleficiorum punitionem ſpectant, plurimum poteſt. Videndum eſt nunc, an & quatenus hodierna praxis hanc cullei pœnam (quam laborioſa adeò, & ni fallor non inepta commentatione expoſuimus) vſu recipiat; nam oportet, vt de Ariſtone dicebat Plinius: (1) *Sic antiqua iura vt recentia, ſic rara vt aſſidua tractare.* Quoniam vt Iuſtinianus Imperator (2) ait: *Omnia apertiùs à quotidiano iudiciorum vſu ipſis rerum documentis apparent.* Et in ſupplicijs irrogandis cum omnia ferè ſibi iudices tribuant, & non tam ex legum præſcripto, quàm ex proprijs animi motibus, & arbitrijs procedant, (3) me herclè, vt Quintilianus (4) inquit: *Quantumlibet ſecreta ſtudia cõtulerint, eſt tamen alia fori lux, alia veri facies; plùſque, ſi ſeparentur, vſus ſine doctrina, quàm citra vſum doctrina valebit.* Et quidem antiquam hanc parricidij pœnã ab aula receſiſſe, Salicetus, & Baldus (5) ſeriò affirmarunt, quorum ille, decapitatos ſepultura privarij; hic, canibus comedendos abijci eos, docet, qui parricidij ſcelus admiſerint. Nec diſſentiunt Anania, (6) & Ludovicus Carrerius, qui cullei pœnam nuſquam ſe vidiſſe fatentur. Et Petrus Gregorius (7) & Ioannes Oinotomus, Tholoſæ quidem, & alibi in Gallia, & Germania huius criminis reos, vel ſecuri percuti, vel furca ſuſpendi aſſerunt, nec ſe arbitrari cullei ſupplicium hodie vſquam terrarum praxi ſervari. Thomas quòque Grammaticus, (8) idem Neapolitano in regno vſu recipi tradit: & Iulius Clarus (9) relatis pluribus, qui antiquam pœnam abolitam eſſe docuerunt, ſcribit, apud Me-

(1) *Plin.* li 8. epiſt. iuxta expoſitionẽ, quam contra *Cuiac.* tradit *Robert.* li. 3. animad. c. 22.

(2) *Iuſt.* in prin. inſtit. de ſatiſd.

(3) Pœnas omnes hodie arbitrarias eſſe, tradit *Alciatus* in l. poteſtatis, de verb. ſig. *Menoch.* de arbitr. q. 14. & alibi paſsim. *Vincent. Cabotius* lib. 2. var. c. 6.

(4) *Quint.* lib. 12. c. 6. quem, & alia in hanc rem refert *Pinel.* in 2. p. l. 2. de reſcind c. 4 n. 2.

(5) *Salicet.* & *Baldus* in d. l. vnic. C. de his qui parent.

(6) *Anan.* in c. 1. de his qui liber. *Carrer.* in prax §. homic. verſ. 9. n. 36

(7) *Pet. Greg.* d. lib. 26. Syntag. c. 24 n. fin. *Oinot.* d. §. alia, num. 8.

(8) *Grammat.* ad Conſtit. Neap. fol. 121. col. 1. nu. 10.

(9) *Iul. Clar.* lib. 5. recept. §. parri n. 5

dicianenſes, parricidas ordinariam homicidij pœnam iuxta delinquentis qualitatem ſubire, & alios in furcam agi, alios iugulo feriri, & trahi ad equi caudam alligatos ſolere, numquam tamen eccleſiaſtica ſepultura privari. Alij (10) alia tradunt. Sed nimirum ſuus cuique nedum nationi, verùm & homini mos eſt, nec voto, vt dixit ille, (11) vivitur vno. Nos noſtræ Hiſpaniæ praxim ſubdemus, ne cuiquam fortè ſupradicti auctores imponant, qui apud nos parricidas canibus laniandos dari ſcripſerunt, laudato in eam rem Petro Plaza (12) Hiſpano iuris doctore, qui tamen ſi attentè legatur, nihil tale commentus reperietur. Apud nos igitur ſemptempartitis legibus (quas, vt Cicero (13) eas, quæ in duodecim tabulas a Decem-viris relatæ ſunt, fontes legum, bibliothecas omnium Philoſophorum, & Themidos ipſius vera reſponſa, fremant omnes licèt, poſſumus appellare) Conſtantiniana ſanctio (14) ad verbum tranſcripta, (15) quotidiana (heu dolor!) praxi obſervatur, vt & experientia didicimus, & Gregorius Lopez, (16) Antonius Gomezius, Petrus Plaza, & D. Ioannes Vela (vir apprimè doctus, & immaturo fato nobis ereptus) ſcriptum reliquère. Quod & Iulius Clarus (17) ſe, dum in Hiſpania eſſet, vidiſſe fatetur, ea tamen adhibita differentia (quam dicti quòque auctores obſervant) quòd parricidæ, priùs quàm culleo inſuantur cervices laqueo franguntur. Rarò enim in Hiſpania mortis ſupplicia, quæ longis cruciatibus, & moroſis doloribus vitam adimunt, imponuntur: ne reis, quibus eo in caſu mors (vt aliàs Impp. (18) dixerunt) *ſolatium eſſet, & vita ſupplicium*, impium aliquid in Deum effundendi, aut etiam deſperandi occaſio præbeatur. Nam vt ait Senec. lib. 2. de benef. *Acerbiſſima crudelitas eſt, quæ trahit pœnam: Et miſericordiæ genus eſt citò occidere, quia tormentum vltimum finem ſui ſecum affert, quod antecedit tempus maxima venturi ſupplicij pars eſt.* Quod intelligens Tiberius, vt Suet. inquit cap. 61. *Mori volentibus vim adhibebat vivendi; nam mortem leve ſupplicium putabat, & precanti cuidam pœnæ maturitatem reſpondit: nondum tecum in gratiam redii.* Vnde ſuffocati priùs, ignibus dari, ſagittis impeti, in fruſta ſecari, culleo inſui, aut ſimi-

(10) *Tiber. Dec.* in criminal. lib. 9. c. 16. ex nu. 18.

(11) *Perſius* ſaty. 5.

(12) *Pet. Pl.* in epit. del. c. 22. n. 8.

(13) *Cic.* lib. 1. de orat.

(14) In d. l. vni C. de his qui parent.

(15) In d. l. 12. tit. 8. partit. 7.

(16) *Greg.* in d. l. par. *Ant. Gom.* 3. to. c. 3. nu. 3. *Plaza* d. c. 22. *Vela* de pœnis delict. c. 27.

(17) *Iul. Clar.* ſup.

(18) *Impp.* in l. quiſquis, C. ad legem Iul. maieſt.

similes alias pœnas, quæ in aliorum terrorem constituuntur, perpeti solent, vt & notant Doctores, (19) & nostrarum legum verbis exprimitur. Verùm licèt hoc nullus ex supradictis advertat, arbitror in eo etiam iuris communis pœnam vsu hodierno immutatam, quod parricidæ non culleo, sed dolio frequentius clauduntur: Et quidquid nostra lex priùs eos verberari debere, illis verbis exprimat: *Que este atal que fizo esta enemiga, que sea açotado publicamente ante todos*; adhuc tamen verberibus neutiquam afficiuntur. Sed nèque sepultura privantur, nam licèt vt legis forma servetur, deturbari in flumina, inibique, vsque ad primam noctis vigiliam relinqui soleant: postea tamen, vel à cognatis, vel à libitinarijs, quibus sepelire punitorum cadavera curæ est, ecclesiastica sepultura donantur. Quod licèt contra leges vt diximus sit, iudices tamen conniventibus oculis pati, & vsu etiam in impios receptam pietatem impedire non debent. Nam vt optimè quodam loco Ambrosius (20) scribit: *Nemo potest indignari, quia humandis fidelium reliquijs spacia laxata sunt; nemo potest dolere, quia in sepulturis Christianorum requies defunctorum est.*

Iure autem Canonico clericus huius criminis reus deponi debet, & depositus in perpetuum carcerem trudi, secularis curiæ traditione cessante, vt contra plures, Marian. Socin. Bernard. Diez, (21) & alij resolvunt. Nam & si civiles leges carceris pœnam nequaquam admiserint, (22) quia Vlpian. teste, *Carcer non ad puniendos, sed ad continendos homines haberi debet*; (23) Pontifices tamen, dum pudori, & verecundiæ clericorum prospiciunt, & eorum delicta puniri potiùs volunt, quam publicari, hoc supplicij genus, vt latè Bartol. Menoch. Simanc. & Gomezius (24) animadvertunt, frequenter vsurpant. Quod non est cur alicui leve videatur. Quid est enim gravius, quam esse inter homines, & hominum carere consortio? Et ita vivere, vt liberi spiritus fruendi facultas non sit? & in mala mansione (ita enim carcer, vt Fornerius (25) ostendit, interdum dicitur) vitæ exitum expectare. Laici quoque secundum Pontificias sanctiones, parricidij crimen in foro pœnitentiali, carceris tædio, & alijs

(19) *Greg. Lopez* supr. verb. *en la mar*, lex 1. tit. 21. li. 8. recop. l. 40. tit. 23. li. 8. recop. vide aliqua apud *Petrum Fabr.* lib. 3. semestr. cap. 8. in princip.

(20) *D. Ambr.* lib. 1. offic. c. 28.

(21) *Marian. Socin.* in ca. 1. de his qui liber. *Bern. Diez* in prax. c. 90 *Plaza* d. c. 22. n. 43. *Vela* d. c. 27. n. 10 *Tiber. Deci.* lib. 9. crim. c. 6. n. 19 qui etiam degradandos ait.

(22) L incredibile, C. de pœnis. l. mandatis. D. eod. l. 2. C. de exact. li. 12.

(23) *Vlp.* in l. 8. §. solet. D. de pœnis, vide quæ tradit de interdictis pœnis *Cuiac.* lib. 34. obs. c. 14. & de hac carceris histo. for. Rom. lib. 5. c. 14.

(24) *Bart* in l. imperium, n. 8. de iurisd. omnium iudic. *Menoch.* de arbitr. quæst. 89. & caf. 305 *Simanc.* in cathal. inst. tit. 17. *Gom.* 3. tom. c. 9. nu. 6.

(25) *Forner.* lib. 2. select. c. 1. vide l. hi qui 4. C. de apostat.

modis luere solent, qui latè in ipsis constitutionibus recen-
(26) Vide text. in c.1.& 2.de his qui lib.occid.in c.latorem.33.q.2.
sentur; (26) sanguinis enim pœna pro nullo crimine Iure Canonico infligitur, vt iam pridem Ludovic.Romanus(27) admonuit. Nèque carceris pœna mitior illa videtur, nam vt
(27) *Ludov.Roman.* singul.688.
(28) *Cassiod.*li.11. variar. in formul. indulg.
eleganter, Magnus Aurelius Cassiodorus (28) scribit: *Carcer est cella gemituum, tristitiæ domus, apud superos Plutonis hospitium, locus perpetua nocte cæcatus; in quo non vnum tormentum sustinet reus, qui antequàm incurrat necis exitus, à Superis probatur abscissus. Primùm pudor ille collega catenarum, abominabili mœrore discruciat: auditum alieni gemitus & lamenta conturbant: gustum ieiunia longa debilitant: tactum pondera prementia defatigant: lumina diutius tenebris obtusa torpescunt. Non est vnum clausis exitium, multifaria morte perimitur, qui carceris squallore torquetur.* Vnde non
(29) Impp. in l. omnes. 23. C. de pœn.
iniustè Imperatores Theodosius, & Honorius Augusti (29) in exilium damnatos, si carceris custodia exilij metas implesse deprehensi fuerint, non esse ampliùs in exilium ire cogendos scribunt. *Sit enim satis*, inquiunt, *immensorum cruciatuum semel luisse supplicia, nec qui diu privati sunt auræ communis haustu, & lucis aspectu, non intra breve spatium catenarum ponderibus prægravati, etiam exilij pœnam sustinere iterum compellantur.* Et Modestinus Iurisconsultus,(30) hoc
(30) L.si diutino. 25.D.de pœnis.
idem ob oculos habens, aliquatenus eius pœnam sublevandam admonet, qui diutino tempore in reatu fuerit, id est in carcere, & misero, tristique, ac lugubri reorum statu, vt Duaren. Alciatus, Ferrandus, Ioannes Corrasius, Rainaldus Corsus, & alij (31) interpretantur; non vt Accursius, & alij ex antiquioribus (32) minus rectè putarunt, qui aliquibus retro temporibus delictum commisisse reperti fuerint. Quis enim eorum non misereatur, quibus ex vinculis causam dicentibus incertus iudicij eventus assiduum tremorem, & legitimum sæpe metum incussit? *Video*, inquit Calphurnius Flaccus, (33) *carcerem publicum, saxis ingentibus structum, angustis foraminibus tenuem lucis vmbram recipientem. In hunc coniecti robur Tullianum prospiciunt, & quoties iacentes ferrati postis stridor excitat exanimantur, & alienum supplicium aspectando, suum discunt.* Sed vt filum sermonis nostri re-
(31) *Duar.*1.disp. c.19.*Ferrand.*1.explic.c.49. *Alciat.*2. parerg.c.10.*Corra.* lib.2. misc. cap.20. *Rainal Corsus* lib.1. indag.c.19. *Eduar. Caldeira* lib.3. var. c.2.
(32) *Accurs* in eadem l.si diutino, vbi omnes. *Deci.*conf.535. *M.Mant.*inglossar. 1.p.c.33.
(33) *Calphur.Flac.* declam.4.

pe-

petamus, Pontificum quòque iure, (34) tam filijs qui parentibus, quàm parentibus qui filijs necem intulerint, salutares aliæ pœnitentiæ imponuntur; quæ ex ipsis decretis facile colligi possunt.

(34) Cap. 1. & sequent. de his qui li. occid. c. latorem 33. q. 2. vide *Bernar. Diez* in prax. c. 99.

FINIS.



DE

DE PERSONIS, QVÆ PARRICIDII TENENTVR: ET CVLLEI SVPPLICIO PLECTVNTVR:

LIBER SECVNDVS:

CAPVT PRIMVM.

Dicendorum ordo proponitur. Humaniores litteras ad iuris studium vehementer conducere demonstratur. Parricidij eos primo loco teneri, qui parentum fata properaverint. Properare fata quid sit? Iustinianus expositus, & ex melioribus codicibus emendatus. Liberorum, vt & parentum appellationem latè patere. Modestinus, & Paulus, qui contrarium suadere videntur, vera interpretatione donati. Hominum vitam brevissimam esse.

EXPOSVI superiori libro, qua potui maxima diligentia, quæ in parricidarum supplicio, vt in Sileno quodam Alcibiadis, latebant mysteria; & rem ab omnibus ferè neglectam, & paucis, aut à nemine (quod præficisnè dixerim) intellectam, ex ignorantiæ tenebris &

(vt

(vt ita loquar) mancipio,& captivitate, in lucem asserui,& quodam veluti postliminio in pristinum honorem,& dignitatem restitui. Nunc autem,cùm novus nos, erga personas, quibus hoc supplicium irrogandum est, labor maneat, & tot huius (vt ita dixerim) Hydræ capitibus amputatis, alia subinde nascantur, & pullulent; ingenuè (vt Titi Livij (1) verba detorqueam) illud mihi accidisse fateor, *quod eis qui proximis litori vadis inducti mari pedibus ingrediuntur; quicquid enim progredior, in vastiorem me altitudinem invehi video,& crescere penè opus,quod prima quaque perficiendo minui videbatur.* Sed pergam nihilominus, nec terga vertam, & annuente Deo, quod restat iter, invium licèt, & nullius anteà tritum pede, conficiam: multis, vt hucusque fecimus, & Iurisconsultorum,& bonorum auctorum locis, sicubi tractationis ordo poposcerit, in medium adductis. Sycophantis enim istis laqueum mandamus, qui vbi non omnia Bartolos, Baldos, & similes personant, aut vbi aliquem bonis litteris tinctum conspiciunt, illico rident,& respuunt, & ad Grammaticorum pulpita relegandum diiudicant; quasi non liceat, mansuetiores musas severioribus copulare,& ex illarum viridarijs, & hortulis flosculos aliquando decerpere, quibus possimus nostri iuris responsa condecorare. Sed vero altas habet hoc malum radices, & quas evellere mearum virium non sit,cùm id nec robustissimi quidem Milones,(2) licèt in eo oppidò desudaverint, præstare potuerint. Nam vt rectè Sidonius Appollinaris: (3) *Idiotarum est, sicut facilè convinci, ita difficilè compesci*: Et vt non minùs rectè Terentius. (4)

Homine imperito nihil quidquam iniustiùs,
Qui nisi quod ipse facit, nihil rectum putat.

Ergo, vt his relictis (ne videar Andabatarum more aerem ferire,aut cum laruis luctari) operi manum admoveam parricidij pœna, vt & leges & ipsum delicti nomen ostendunt, liberis primo loco infligenda est,qui impia manu parentum fata *properaverint*; ita enim apud Constant. (5) & Iustin. legendum est,vt docti viri (6) iam observarunt,non vt vulgati habent codices.*præparaverint*.Nam vt tam doctè,quam

(1) *Tit.Liv.*initio, decad.4.

(2) *Erasm.*apoph. 42. lib.8. *Alex. ab Alex* 3. genial. c. 14.*Duar.*in orat.de disc. docendòque iure *Pet Fab.*..sem. cap.2.

(3) *Sidon. Apol.*li. 7.epist.13.

(4) *Ter.*inAdelph.

(5) *Constant.* d.l. vnic. *Iustin.*d.§.alia deinde.

(6) *Cuiac.* in notis posterior. ad d. §. alia.

piè

piè advertit Balduinus,(7) etsi, quod attinet ad superiorem illam Dei Opt.Max.providentiam, certos esse vitæ nostræ terminos & fines sciamus, quos vltra citràque mors,vel vita consistere nequeat, habita tamen inferiorum causarum ratione, non ineleganter fata alicuius properare dicuntur; quin potius eo loquendi genere sæpè gravissimos auctores vsos invenio. Sic enim Vopiscus: (8) *Fatalem*,inquit, *properavit necessitatem*.Et Seneca (9) tragœdiographus: *Quid iuvat durum properare fatum?* Et Petronius: (10) *Ultimum hoc gaudium fatis properantibus rape*, pro eo quod est, vt Ovidij (11) verbis rem explicem,*ante diem in paternos annos inquirere*: Sicut contrà dixit Maro: (12) *Depositi proferre fata parentis*. Liberos autem & parentes cùm dicimus,sursum ac deorsum ascendentes & descendentes omnes, sive paternæ, sive maternæ lineæ,comprehendimus. Latè quippè hæc nomina tum alibi in iure, (13) tum etiam in hac nostra tractatione accipiuntur; atque adeò quicùmque liberi, quocùmque gradu positi, aliquem ex ascendentibus interfecerint, hoc cullei supplicio tanquàm parricidij rei, vt cum Accurs. (14) cæteri interpretes adnotarunt, afficientur. Nam etsi Caligula cùm nullum rapinis modum faceret, descendentium,& liberorum nomen vltra filios non porrigi, nequiter, vt Alexander (15) retulit, cavillatus fuerit. Verius tamen est,in infinitum extendi,& iuxta Pauli responsũ, (16) quod sic docti viri, (17) quicquid Andreas Patricius (18) reclamitet, accipere solent, vsque ad trinepotem, proprio vniuscuiusque gradus vocabulo, deinceps communi posterorum, vel liberorum nomine, omnes in infinitum comprehendi. Nèque obest, quòd Modestinus (19) hanc ipsam, de qua loquimur, cullei pœnam, in eos dumtaxat more maiorum inductam testetur, qui patrem, aut matrem, avum, aut aviam occiderint, qui verò alias personas necaverint capitis pœna plectendos, aut vltimo supplicio mactandos. Nam verè respondet Accurs.(20) ibi reliquorum ascendentium mentionem supplendam. Et vt ego adverto, cùm leges semper frequentiora respiciant, (21) & rarò contingat, vt quis pronepotes eius ætatis habeat, vt in illum manus

inij-

(7) *Balduin.* d. §. alia.

(8) *Vopisc.* in Probo.
(9) *Senec.* in Hercul.furente.
(10) *Petron.* in satyrico.
(11) *Ovid.* 1. metamorph.
(12) *Virg.Maro.*
(13) L.appellatione parentis,l.liberorũ,de verb.sig.l. sed si, §.liberos,de in ius vocan. cum alijs.
(14) *Accurs.*in l.1. & in l.pœna. D.ad l.Pomp. de parric. & in l.vnic. C.eod. verb.*Azo.*& cæteri, & plures alij quos refert *Vela* de delict.c.27.nu.3.& *Tib.Decian.*2.to. crimin.li.9.c.5.nu.2.
(15) *Alex. ab Alex.*1.genial.c.15.
(16) *Paul.*in l.I.C. D.de gradibus.
(17) *Pet. Crin.* de hon.dis.li.15.c.8.*Coman.* lib.10. comm. c.1.n.4 *Ber.Vualth.* li.1.mis.c.10.& alij quos refert *Caldas* in l. si curat. verb. sine cur.nu.48.
(18) *And. Patric.* in fragm. ad orat. Cicer.
(19) *Modest* in d. l.pœn. D. de parr. vers.qui alios.
(20) *Accur.*in d.l. pœn. verb.aviam, & in d.l.vni. verb. affectionis.
(21) l.nam ad ea, D.de legibus,

inijcere poſsint; meritò Modeſtinus aliorum aſcendentium mentionem non fecit, parentes & avos exempli gratia, quod regulam arctare non ſolet, (22) nominaſſe contentus. Eſt enim breviſsimum vivendi tempus hominibus datum, & quamvis nonnulli quos auctores memorant (23) lõgiſsimæ ætatis ſpatia compleverint, tamen & experientia, & iuris teſtimonijs docemur vivaciores homines vix, aut ne vix quidem, centum annos implere, (24) & rarò eis vivis pronepotes agnaſci; atque ita vltra hanc ætatem, quoties agitur de morte alicuius probanda, neminem vivere præſumendum, latè Menochius, Maſcardus, & alij, (25) quos ipſi referunt, tradidere.

(22) L. damni infecti 23. D. de damno infect.

(23) *Plin.* 7. ca. 48. *Cœl. Rhod.* li. 3. ant. lect. c. 26. *Pet. Faber* 1. ſemeſt. c. 8. *Corr.* 5. miſc. cap. 18. & cent. 1. ſententiarum memorab. c. 72. *Caſaubon.* in not. ad Treb. Pollion. pag. 487.

(24) Leg. in vſufr. 63. de vſufr. l. ſi vſufr. 8. de vſuf. leg. l. fin. C. de ſacr. ſanct. eccl. l. 20. tit. 31. part. 3.

(25) *Menoch.* lib. 6 præſumpt. 49. *Maſcardus* de probat. concl. 1069. *Mant.* in gloſſ. claſ. 1. c. 19

CAPVT SECVNDVM.

Liberos, qui parentes occiderint, nullis non pœnis meritò ſubdi, multis, magnìſque rationibus ſuadetur. De pietate, quæ parentibus poſt Deum præſtari debet. Parentes Deos appellatos, & divina quædam eſſe ſimulachra. Inde filios in ſacris parentum eſſe, dici ſolere, cum Connano. Naturam inter homines quandam cognationem conſtituiſſe. Inter filios & parentes omnium maximam hanc neceſsitudinem eſſe. Filium qui hanc violat: & patris vitæ, quam tueri debet, inſidiatur, in multa peccare. Ciconiarum & Meropum in parentes pietas admiranda. Aurea Aurelij Caſsiodori in impios liberos verba.

MERITO liberos, qui parentibus necem intulerint, hac ſeveriſsima cullei pœna puniri, nemo niſi prorſus rationis expers poterit inficiari. Nam vt Cicero (1) ait: *In patris vita violanda multa peccantur, violatur is qui procreavit, is qui aluit, is qui erudivit, is qui in domo & republica collocavit.* Et cùm divinis legibus, (2) qui patrem maledixerit filius, quìve contumax, & protervus fuerit, lapidibus obrui iubeatur; cur non humanæ ſanctiones aſperrimum parricidij crimen novis vindicent pœnis? & eum atrociſsimis cruciatibus perimant, qui

(1) *Cicer.* parad. 4.

(2) Exod. & Deut. c. 21. cap. non ſatis, §. cæterum, 8. 6. diſtinct.

patrem pro quo si res postularet mori debebat, immanissimè vita privaverit? *Speret igitur*, vt Impp. (3) aiunt, *parricida quod fecit*, & cùm non solùm (vt rectè Fortunius Garsias (4) Hispanus noster doctissimus inquit) vnum tantum, sed duplex delictum, duplex præceptum transgrediendo, commiserit, duplicari sibi pœnas, nequaquam queratur. Qui enim parentem interficit, non solùm homicidij reus esse dignoscitur; sed etiam violatæ pietatis crimen incurrit, quæ parentibus non secus ac Deo præstari à liberis debet. Sic enim præclarè Tullius: (5) *Pietas est*, inquit, *omnium virtutum fundamentum: parentem vt Deum vereri.* Et Plato: (6) *Nullum liberos Deo proximiùs simulachrum habere posse quàm parentes, quibus honoratis Deus gaudet.* Sic etiam D. Ambrosius (7) (vt alios ex Theologica schola præteream) *Primus*, ait, *gradus pietatis est iste, vt quos auctores tibi voluit esse Deus, honores obsequijs, abstineas contumelijs. Nèque vultu lædenda est pietas parentum.* Sed nèque absunt nostri iuris auctores. Nam Paulus, (8) filio sanctam, & honestam semper patris personam videri debere, scriptum reliquit; & Pomponius, (9) & Vlpianus, naturali omnium gentium iure pietatem, reverentiam, & obsequium parentibus à liberis esse præstandum, & ni faciant, ad id per iudicem compelli posse, testantur. Diocletianus (10) quòque, non reverentiam tantùm, sed & subsidium vitæ, pietatis ratione omnino præstari parentibus iubet. Et Constantinus, (11) à filijs, vt in causa inofficiosi obtineant, probari requirit, *quòd obsequium debitum iugiter, prout ipsius naturæ religio flagitabat, parentibus adhibuerint.* Seneca (12) etiam naturalem legem hominum mentibus insitam, hanc pietatem liberorum in parentes præcipere tradit; quam Valerius (13) Deorum numinibus æquari, sic tamen vt patriæ maiestati cederet, dicere ausus est: *Cuius maiestati* (patriæ scilicet) *illa quæ Deorum numinibus æquatur, auctoritas parentum, vires suas subiecit.* Sed nèque parùm hæc eadem parentum veneratio ex his extollitur, quæ Ioann. Sarisberiensis, Petrus Gregorius, & Petrus Faber, (14) affatim scripserunt, quorum scripta compilare meum non est. Quid quod Pisidam, parenti-

bus

(3) *Impp.* in l. nemo, C. de epis. aud.

(4) *Fortun.* in l. veluti, D. de iustit. & iur. arg. l. plura delicta, de oblig. & act.

(5) *Tullius* in orat. pro Plant.

(6) *Plat.* lib. 11. de legibus.

(7) *Ambr.* supr. Math. *S. Thom.* 2. 2. q. 26. art. 3. *Div. Hieron.* supr. Ezech. & alia quæ de pietate tradit *Tiler. Dec.* 2. to. crim li. 9. c. 6.

(8) *Paul.* in l. liber 10 9. de obseq. à li. & lib.

(9) *Pomp.* in l. veluti de iust. & iure. *Vlp.* in l. 1. D. de obsequijs, & in l. si quis, § si vel parẽs. de li. agnos.

(10) *Diocles.* in l. filia. 5. C. de patr. potest.

(11) *Const.* in l. liberi 28. C. de inof.

(12) *Senec.* lib. 6. de benefic. c. 23.

(13) *Valer.* lib. 5. c. 6. in princ.

(14) *Ioan Sarisb.* in Policr. lib. 5. cap. 4. *Petr. Greg.* in præl. iur. lib. 2. c. 30 *Petr. Fab.* lib. 2 sem. c. 1. & 2. & lib. 3. c. 13. & alij plures relati à *Cened.* in collect. 20 ad decret. nu. 1.

bus quasi Dijs libasse Ioann. Stobæus (15) scribit: Idemque, (16) *parentes post Deum plurimi fieri, quasi secundos, ac terrestres Deos esse, & quasdam velut Deorum imagines.* Vnde non omnino carere ratione videtur, quorumdam Philosophorum sententia, qui vt Agellius (17) refert, ita patri obsequendum existimabant, vt nihil in omnibus eius iussis à filio detrectare liceret. Quam in rem Pontanus (18) plurima, nonnulla etiam Tiraquel. (19) scripsit. Nèque quod Simplicius Epicteti interpres opinatur, qui vt Guillelmus Fornerius (20) I. C. non incelebris tradit, cùm rationem inquireret propter quam patruus Thius appelletur (quod nostrati *Tio* respondet) ait: *Quod cùm patres liberis sint quasi Θεοὶ, ideſt, Dei, qui tum proximè ad eos accedunt, θεῖοι patrui & avunculi appellati sunt. Et quamvis metu divinæ maiestatis, parentes Deos nominare desierimus, veteris tamen eius notæ vestigia in patruorum appellatione remanserunt.* Quæ omnia in causa sunt, vt non ineptè tentare videatur Franc. Conanus (21) filios, dum in patris manu & ditione consistunt, in parentum sacris (22) constituros vocari, non, quòd eorundem privatorum familiarùmque sacrorum participes essent, vt alij voluerũt, (23) sed quod filio pater in cuius potestate est, sacrum quoddam & venerandum simulachrum, vt ex supra dictis colligitur, videri, & iudicari debeat. Quinimo & patres mortuos apud Romanos loco numinum a filijs habitos, & inter Penates relatos, latè Casaubonus (24) ostendit. Accedit his, quod pietatis & venerationis ratione semota, non potuit parricidij crimen atrocissimis pœnis non coerceri; nam si quòd natura inter nos cognationem quamdam constituerit, *cum nos*, vt inquit Seneca, (25) *ex eisdem, & in eadem gigneret*, hominẽ homini insidiari nefas esse Florentinus (26) concludit, & vt Cicero ait: *Si hoc natura perscripsit, vt homo homini, ob eam causam quòd homo sit, consultum velit: certè violare alterum lege naturæ prohibemur.* Quanto censeri debuit gravius, iniquiùsque, filium in patrem, cui non generali humanitatis ratione dumtaxat coniungitur, sed eandem cum eo personam, eandem vocem, atque idem corpus habere putatur, (27) contra divinas om-

(15) *Ioan. Stob.* ser. 42.
(16) Idem *Stob.* ser. 77.
(17) *Agell.* lib. 2. cap. 7.
(18) *Pontan.* lib. de obedientia.
(19) *Tiraq.* de pœn. temp. cauſ. 34. n. 2.
(20) *Forner.* lib. 1. select. c. 14.
(21) *Conan.* lib. 2. c. 13. nu. fin.
(22) L. cum oportet in princ. C. de bon. quæ, li. 6. l filiæ licèt. C. de collat. l. 1. §. fin. C. de ann. excep. cùm alijs.
(23) *Alciat.* 1. præterm. *Briss.* lib. 17. ver. in sacris. *Forcat.* dial. 15. nu. 1. *Pinel.* in Rub. C. de bon. 2 p. ex n. 4. vide etiã de sacris patern. *Revard.* lib. 2. coniectaneor. cap. 11.
(24) *Casaub.* in notis ad Sueto. & rursus in notis ad Capitol. pag. 108.
(25) *Senec.* 2. epist.
(26) *Florent.* l. C. in l. vt vim, de iust. & iur. facit l. non tantum 6. D. de appellation.
(27) L. fin. C. de Imp. l. eum scimus, C. de agric. & cens. lib. 11. §. ei vero, inst. de inutil.

nes,& humanas leges sævire? Hostem ne alij prælio lacesserent, quàm qui sacramento tenerentur, cautum apud Romanos Cœlius (28) commemorat, qui in hoc eos præmonstrare voluisse docet, ne hostem quidem interfici oportere, ni adigat summa & ea legitima necessitas. Vnde & Chrysantam collaudauit Cyrus, quòd hostem interfecturus, iam elatum in cædem gladium revocasset, eo quòd receptui canere audisset. Quo igitur pacto præteri inulta eius immanitas poterit, qui non hostem, sed patrem à quo genitus, & educatus est, propter eam tantùm causam occiderit, quòd ab eo vitam acceperit? aut quo modo hanc plusquam belluinam feritatem non execrabimur? cùm Seneca (29) homines hominibus infestos esse miretur, dum inquit: *Si quæsierit aliquis, quæ causa hominem adversus hominem in facinus coegit? nam nèque feris inter se bella sunt; nec si forent, eadem hominem deceant, placidum, proximùmque divino genus. Quæ tanta vos fert ira, cum vna stirps, idèmque sanguis sitis? vel quæ furia in mutuum sanguinem egere? Parentes*, inquit Tullius, (30) *carissimos habere debemus, quòd ab his vita, patrimonium, libertas, civitas tradita est.* Et Plato: *Fas est*, ait, *parentibus prima & maxima debita, omnium antiquissima debitorum, persolvere; putare enim quisque debet, omnia quæ possidet eorum esse, qui genuerunt, & educarunt.* Vnde pulchrè Diogenes ille Cynicus, vt Laertius (31) recenset, quemdam qui patrem despiciebat videns: *Non te pudet*, inquit, *eum contemnere, cui debes hoc ipsum quod tibi placeas.* Cur ergo à filijs hanc, quam naturali iure debent, antidoralem obligationem (32) non exigemus? aut cur non solùm non præstitas educationis vices, sed ereptam parentibus vitam, quam omnino curare debuerant, severissimis pœnis non vindicabimus? cùm talia fecerint, *qualia*, vt Iustiniani (33) verbis vtar, *irrationabilia etiam amovent animalia.* Nota est namque insignis Ciconarum in parentes pietas, quæ, vt Iulius, Solinus, (34) & alij plurimi auctores retulerunt: *Quantùm temporis impenderunt fœtibus educandis, tantùm & ipsæ a pullis suis invicem aluntur.* Vnde & à pietate apud Hebræos nomen *Chasidith* ipsas inveniſſe admonet Petrus Faber. (35)

(28) *Cœl. Rhod.* li. 11. lect. ant. c. 18.

(29) *Senec.* lib. 2. contr. 1.

(30) *Tull.* in orat. post redit. ad Sen.

(31) *Laert.* in eius vita.

(32) L. sed si, §. consuluit, de petit. hered. l. si pignore 56. de furt.

(33) *Iustin.* in auth. de incest. nup. vbi sic legendum, est non *admonent* vt perperam *Acc.* & *Fortun.* qui valde involvitur in l. 1. §. ius natur. vers. ex his etiam, de iust. & iur.

(34) *Solin.* in Polyhistore. c. 43. *Plin.* lib. 10. c. 23. *Ælian.* de var. histor. li. 16

(35) *Pet. Fab.* lib. 3 semest. c. 13.

Et

Et à Petronio Arbitro, (36) *Pietati cultrices*, dicuntur. Et Divo Ambrosio (37) ex Romanorum vsu piæ aves cognominantur. Cuius verba, quę meritò aurea Baptista Pius (38) appellat, prætereri nisi impiè; non possunt: *Aves*, inquit, *non erubescunt reverendi senis membra portare. Est enim vectura pietas, quod eò vsque frequenti testificatione percrebuit, vt congruè mercedem remunerationis invenerit. Nam Romanorum vsu pia avis vocatur: & quod vix vni Imperatori Consulto Senatus delatum dicitur, hoc istæ aves in commune meruerunt. Pios enim filios, patrum prius oportuit iudicio prædicari. Habent etiam & vniversorum suffragia: nam retributio beneficiorum* ἀντιπελάργωσις dicitur, πελαργὸς enim Ciconia nominatur. Sed vt Andreæ Alciati (39) nobilissimum de hac re emblema præteream, & nihil de Meropibus dicam, quæ vt Aristotel. (40) Ælianus, & alij testantur, hac etiam iustitia, sive pietate longè latèque præstant, & parentes non senescentes modò, verùmetiam simul ac datur facultas, exire è nido non sinunt, & educationis vicem reddentes proprijs, laboribus pascunt: Non possunt non aptissimam, his, quæ de filiorum erga parentes pietate retulimus, Magni Aurelij Cassiodori (41) epistolam subdere, quæ, verè fateor, summo me gaudio delibutum reddidit, & mirabili voluptate perfudit, nec minori, vt arbitror, lectorem perfundet. Ea igitur, vindictam ab impijs filijs omnino sumi debere, his elegantissimis verbis ostendit.

(36) *Pet. Crin.* in satyr.
(37) *D. Ambros.* in exam. lib. 5.
(38) *Baptist. Pius* annot. c. 65.
(39) *Alc.* emb. 30 & vide *Cœl.* lib. 11. c. 17. *Petr. Crin.* de hon. disc. lib. 4. c. 13 *Sim. Maiol.* in dieb. canic. colloqu. 6. pag. 223.
(40) *Arist.* de ani. lib. 9. cap. 13. *Ælian.* lib. 11. de animal. cap. 30. *Plin.* lib. 10. capit. 33. *Suid.* in ἀντιπελαργᾶν. *Pet. Fab.* supr.
(41) *Cassiod.* lib. 2. epist. 4.

SYMMACHO PATRICIO THEOD. REX.

Quis possit accusare iam reliqua, si pietatis nomina probantur esse crudelia? Negligitur levis reatus, cùm tragœdia criminis magna tonuerit, nec aliquis nititur, quod parvum est vindicare, si delicta summa respiciantur evadere. Inimicum trucem ratio ipsa professionis ostendit, iratum plerùmque poteris invenire collegam. Inobedientem verò filium declinare pœnas non permittit humanitas. Ubi est illa naturæ vis, quæ amplexu copulæ destinatur ad posteros? Ferarum catuli sequuntur parentes, à cespite suo virgulta non discrepant, propago vitis propriæ servit origini & discrepat homo à suo fusus initio! Quid dicamus illa beneficia, quæ vel extraneam possunt obligare per-

so-

ſonam? Nutriuntur à parvulis, ipſis laboratur, ipſis divitiæ conquiruntur: Et cùm ſibi vnuſquiſque credat abundare quod poſsidet, cum à patribus adhuc quæritur, pro altera potius ætate peccatur. Proh dolor! non merebimus eorum affectum, pro quibus ſubire non recuſamus exitium? Maria ipſa ſævis tempeſtatibus excitata, genitoris cura non refugit; vt peregrinis mercibus acquirat, quod propriæ ſoboli derelinquat. Aves ipſæ, quarum vita ſemper in eſcis eſt, naturam ſuam extraneæ ſordè non maculant. Ciconia redeuntis anni iugiter nunciatrix, eijciens triſtitiam hyemis, lætitiam verni temporis introducēs, magnum pietatis tradit exemplum. Nam cùm parentes eorum pennas ſenio coquente laxaverint, (42) *nec ad proprios cibos quærendos idonei potuerint inveniri, plumis ſuis genitorum membra frigida refoventes, eſcis corpora laſſa reficiunt. Et donec in priſtinum vigorem alis grandæva redierit, pia viciſſitudine iuvenes reddunt, quod à parentibus parvuli ſuſceperunt. Et ideò non immeritò longa vita ſervantur, qui pietatis officia non derelinquunt. Perdicibus etiam mos eſt, ova perdita per alterius matris damna ſarcire, vt adoptione alienæ ſobolis, incommoda ſuæ reparēt orbitatis; ſed mox vt nati fiduciam habere cæperint ambulandi, ad campos exeunt cum nutrice, qui vt fuerint materna voce commoniti, ovorum ſuorum potius genitricem petunt, quamvis ab alijs, furtivis fœtibus, educentur. Quid ergo homines facere debebunt, quando & hanc pietatem avibus ineſſe cognoſcunt? Romulum itàque, qui facti ſui acerbitate pollutus, nomen fœdat Romanum, ad veſtrum facite venire indicium. Et ſi eum patri ſuo Martino manus inieciſſe conſtiterit, protinus legitimam ſentiat vltionem; quia ideò elegimus mores veſtros, quia crudelibus parcere non poteſtis. Quādo genus pietatis eſt, in illos diſtringere, qui contra naturæ ordinem, ſceleratis ſe docentur actionibus miſcuiſſe.*

(42) *Laſſaverint* reponendum contendit *Chriſtoph. Colerus* parerg. ca. 30.

Hæc Caſsiodorus. Cuius elegantiſsimis verbis ſimilia alia Antonij Sabellici, (43) & plurimi pientiſsimorum filiorum erga patres exempla, lectori forſitan non ingrata, ſubijcerem, niſi id iam antea diligenter præſtitiſſet Iacob. Menochius, (44) & vt Polybius (45) ait: *Minimè neceſſarium eſſe putarem, vt de his quæ rectè, & à multis dicta ſunt, denuò ſermo habeatur.*

(43) *Ant. Sabell.* memorab. tit. de piet. in parent.

(44) *Iacob. Menoc.* lib. 6. præſump. *P. Torres* in philoſ. princ. li. 4. per tot.

(45) *Polyb.* li. 1. in princip.

CA-

CAPVT TERTIVM.

Naturales quòque, & extra matrimonium procreatos liberos, æquè ac legitimos parricidij teneri. De ſpurijs & inceſtuoſis quoſdam contrà ſentire. Nos pluribus in vtràmque partem expenſis, nullam quoad hunc caſum liberorum differentiam faciendam ſeriò docemus. Naturam æqualem filijs omnibus eſſe. Nullum parentem à filio in ius vocari permitti, quidquid alij opinentur. De ſpurijs plura ſcitu non indigna.

NATVRALES liberos, hoc eſt, qui citra matrimonium generantur, nulla à legitimis diſtinctione, quoad fœdus naturale, diſcerni, multis in locis Iuſtinia. (1) admonuit. Nèque id ſine magna & gravi ratione, ſiquidem lex civilis, aut legitimorum ſolemnium defectus, naturæ vim mutare, aut ſtimulos naturales retundere nequit: (2) Vnde Dionyſius ſenior, apud Plutarch. (3) nullo iure civili, nec ipſa quidem principis auctoritate naturalia iura dirimi poſſe dicebat. Quo fit, vt cùm parentum veneratio, debitaque eis à filijs pietas, ex ipſis naturæ fontibus ſcaturiat, ſitque lex hæc, qua colere & ſuſpicere parentes iubemur, vt Cicero (4) alibi inquit: *Non ſcripta ſed nata, quam non didicimus, accepimus, legimus, verùm ex naturâ ipſa arripuimus, hauſimus, expreſsimus; ad quam non docti, ſed facti, non inſtituti, ſed imbuti ſumus*; æquè naturales liberi, ac ij, qui ex iuſtis nuptijs procreati fuerint, parricidij pœnâ teneatur. Quod concors ſcriptorum omnium ſchola (5) recepit, & non inefficacibus argumentis probari poteſt. Videmus namque iura, quæ cullei pœnam aſperrimo huic crimini irrogandam ſtatuunt, naturali parentum appellatione vſa fuiſſe, & perſonas quæ in hoc incidunt ſceleris naturaliter deſignaſſe, quo caſu non civilium legum diſpoſitionem, ſed naturam ipſam inſpicimus, vt ex Paul. (6) reſponſo colligitur. Rurſus, & ſi naturalium, & legitimorum parentum inæqualis ſit erga filios poteſtas, tamen vt verbis vtar Vlpiani, (7) *pietas eis æqualis debetur*, atque ideò in

(1) *Iuſtinian.* auth. quib. modis. nat. ef. leg. §. ſi quis verò nõ habens. & auth. quib. modis eſt. ſui. § ſi quis ergo filios.

(2) L. eas de cap. min. §. ſed naturalia inſt. de iur. nat. l. amiciſſimos, 6. § Lucius, de excuſ. tut.

(3) *Plut.* in Apoph. theg. reg. & imp.

(4) *Cic.* de defin. ſion; loquens pro Mil.

(5) Vt conſtat ex relatis à *Greg. Lop.* in d. l. 12. verbal ſi jo *Iul. Clar.* §. parricidium, nu. 2. *Plaz.* de delict. c. 2. n. 12 *Vel.* c. 27 n. 2 *Tiraq.* de pœn. rem. cauſ. 20. nu. 12. & in l. ſi vna quam, verb. do narrarit nu. 235. *Fortu. Garcia* de vlt. fin illat. 2. *Ant. Go.* 3. to in c. 2. nu. 3. & *Tiber. Dec.* lib. 9. crimin. ca. 8. nu. 8. qui idem tradit in patre nat. occidente filium.

(6) *Paul.* in l. rutelas, de cap. minu.

(7) *Vlp.* in l. 4. de curat. furioſ.

edi-

edicto de in ius vocando, quo pudori parentum parcitur,(8) ne violenta illa manus prehensione,& obtorto collo rapi in ius à liberis possent, naturales etiam parentes hoc privilegium habere Vlpianus (9) ex Labeone nos docet;& apertius Iul.Paul. (10) reddita,quæ maximè ad rem nostram conducit,ratione, sic inquiens: *Parentes naturales in ius vocare nemo potest : vna est enim omnibus parentibus servanda reverentia.* A quo non longè abest quod ipse Iulius Paul. (11) alibi tradit: *Vulgo quæsitam filiam, naturalem patrem ducere vxorem non posse: Quoniam in contrahendis matrimonijs, naturale Ius & pudor inspiciendus est, contra pudorem est autem, filiam vxorem suam ducere.* Denique in ipso de quo agimus crimine, servum, licèt nec civiles,& legitimas nuptias, (12) sicut nec alia, quæ iuris erant Romani, cognoscat, à filio tamen occisum, lege Pompeia de parricidijs vindicari, Venuleius (13) Iurisconsultus scribit : *Sed cum natura*, inquit, *communis est, similiter & in eos animadvertetur.* Nèque adversatur, quod naturales liberi, præsertim non ex concubina domi retenta, sed vulgo concepti, atque procreati, quos vt Andreas Alciatus,(14) & alij observarunt, *Nothos* appellare solemus, patrem habere non intelligantur, atque ita nèque parricidium committere possint : cùm vt Paulus (15) ait: *Pater is tantùm sit, quem nuptiæ demonstrant.* Et vt Modestinus: (16) *Vulgo quæsiti patrem demonstrare non possint.* Vnde proverbiali carmine dicitur.

Cui pater est populus, non habet ille patrem.

Et filij isti, si Iustiniano (17) credimus, incertum patrem habent,& spurij solent appellari, quasi sine patre filij, eo quòd olim, vt scribit Plutarchus (18) (quamvis Antonius, Concius (19) alias Etymi rationes inquirat) spurius his notis. S. P. designari soleret, quasi patrem non habens, vnde spurij nomen ei inditum est. Non quia filij sine patre esse vlla ratione potuerint: sed quia, vt Sylvester Aldobrandinus (20) eleganter cum Theophilo notat: *Ob numerum eorum, qui cum matribus eorum consuetudinem habent, patres habere non intelliguntur.* Quamobrem Aristippus, auctore Laertio, (21) cum illi meretrix diceret, abs te gravida sum facta : nihilo

(in-

(8) l. 4. D. de in ius vocan. l. fin. C. eodē, & de modo vocan. in ius vide.
(9) d.l.4. in fin.
(10) *Paul.* in l. parentes 6. de in ius vocan.

(11) Idem *Paul.* in l. adoptiv. 15. vers. vnde nec vulgo, D. de ritu nupt.

(12) Princ. in fin. de nupt. l. cum ancill. C. de incest. nupt. l. quod attinet, de reg. iur.
(13) *Venul.* in l. hos accusare 12. §. item nec lex, D. de accusat.
(14) *Alciat.* lib. 4. paret. 3. c. 5. *Mercer.* li. 2. opin. c. 7. *Cōua.* lib. 2 c. 16. nu. 2. *Paleol.* de noth. c. 17. & 18. *Mant.* in Enchir c. 182.
(15) *Paul* in l. quia semper, de in ius vocan. l. filium eū, de his qui sunt sui.
(16) *Modestin* in l. vulgo 23. de stat. hom.
(17) *Iust.* in §. penult. Inst. de nup.
(18) *Plut.* in probl.
(19) *Ant. Concius* li. . . succesivarum lect. c. 11. & *Hotto.* in disp. de spurijs, & omnino vidē. *Cuiac.* lib. 5. observat. cap. 6.
(20) *Sylvest.* in d. §. pœn.
(21) *Laert.* in vita Aristippi.

(inquit ille) magis hoc noſti, quàm ſi ſuper ſpinas denſiſſimas incedens diceres: Iſta me pupugit. Diogenes autem, eodem Laertio (22) teſte, conſpicatus meritricis filium, lapidem in turbam conijcientem: Cave, inquit, ne patrem ferias. Quò reſpicientes Athenienſes, Cecropem, qui primus vnam vni iunxit in matrimonium, & concubitus vagos coercuit, duplicis naturæ, vt Suidas, (23) & Athæneus memorant, eſſe finxerunt; vt ſuperiore parte virum referret, inferiore fœminæ ſpeciem oſtenderet; ſignificantes per matrimonium homines non matrem tantùm, ſed & patrem etiam cognoſcere poſſe. Nam etſi quoad ciuiles effectus patriæ poteſtatis, & ſucceſsionum iura, hæc omnia quæ diximus vera ſint, & vulgo ſuſcepti filij pro non filijs ſint, & patrem habere non videantur. Quoad reverentiam tamen, & obſequium parentibus debitum, & reliqua alia, quæ ex natura ipſa deſcendunt, naturales liberi nihilo à legitimis differunt, (24) & violatæ pietatis pœnas æqua lance perpeti debent. Cùm interdum, & ipſi vehementius quàm legitimi à parentibus diligantur, vt Pelopæ, & Hebij exemplis adductis oſtendit Plutarch. (25) Cùmque non deficiant in iure, vt Paleotus, (26) & Maſcardus docent præſumptiones, & argumenta, quibus filiorum etiam naturalium pater cognoſci, & probari pleniſsimè queat. Nèque oporteat meliorem eſſe cauſam naturalium quàm legitimorum, & contra Iuſtiniani (27) ſanctionem, *plus habere caſtitate luxuriam*. Ex quibus explodenda eſt Bart. (28) Imolæ. Angel. Alex. & aliorum opinio, qui inceſtuoſos filios, & ex illegitimo coitu procreatos, parricidij crimen nequaquam incurrere conſtanter defendunt. Nam etſi hi patrem quòque habere non cenſeantur, quòd talem habeant quem habere non licet, vnde & ex Solonis legibus nihil parentibus debebant, à quibus ſolam infamiæ labem accepiſſent, quæ apud Athenienſes, vt Claudius Minoes (29) refert, adeò gravis exiſtimabatur, vt locum quemdam haberent quo ſpurij ſeorſum ab ingenuis exerceri eſſent ſoliti, quem Cynoſargem appellabant: nam contaminari nobilitatem ſpuriorum conſuetudine verebantur. Adhuc tamen ego in contrariam ſententiam ma-

(22) *Idem* in Diog. Cynic.

(23) *Suid.* in Κεκροψ. *Athæn.* lib. 13. c. 1. quamvis *Cœl. Rho.* lib. 28. lect. antiq. ca. 12. alium huius rei cauſam tradas.

(24) Vt conſtat ex ſup. citat. iuribus, & ex auctoribus congeſtis à *Tiraqu.* d. cauſ. 20. num. 2.

(25) *Plut.* in parallel.

(26) *Paleot.* de not. & ſpur. c. 6. *Maſc.* de prob. concl. 701.

(27) *Iuſt.* in auth. de reſt. & ea quæ parit. §. fin.

(28) *Bart.* in l. Divus, de parr. *Imol.* in l. ex facto § ſi quis rogatus, ad Trebel. *Alex.* in d. l. Divus. & in conſ. 143. vol. 1. *Taſ.* in §. pœn. num. 61. inſt. de act. *Speculat.* in tit. de accuſat. §. 1. & alij relati à *Plaz.* d. c. 22. num. 12. *Pet. Gerar.* ſing. 2. in fin. *Tiber. Decian.* tract. crim. c. 15. num. 30.

(29) *Claud. Min.* ad eund. l. Alc. 130.

nibus,& pedibus eo; & filios, quantumvis inceſtuoſos,& ex damnato coitu generatos, parricidij reos eſſe poſſe, cum Baldo, (30) Greg. Lopez, Covarruv. Plaza, & alijs verius exiſtimo. Communis namque eſt,vt diximus,omnium filiorum natura,(31) & licèt lex civilis huiuſcemodi liberos tantùm abhorreat, vt nèque ali a parentibus debeant; (32) tamen vt graviter & doctè inquit Franc. Connanus: (33) *Lex naturæ nullis ſe anguſtijs includi paſſa eſt,eodèmque iure filios omnes, quomodocùmque nati eſſent habuit. Tam pater eſt eius inſtituto, qui ex concubina, meretrice, ancilla, conſobrina,quã qui ex iuſta vxore liberos ſuſcepit.* Vnde & ex ſimili coitu,naturalis coniunctio, & affinitas nuptias prohibens, naſcitur, (34) & filius quamvis per inceſtum ſuſceptus, non ideò filius eſſe deſinit, quoniam, vt ait Auguſtinus: (35) *Semen hominis ex qualicùmque homine Dei creatura eſt: & eo malè vtentibus, malè erit, non ipſum aliquando malum erit.* Quò fit,vt & ali ex Pontificijs deciſsionibus debeat, (36) iuxta iuris naturalis præcepta, (37) & omnino, eodem iure dictante, parentibus obedientiam & pietatem præſtare teneatur, paritèrque ac legitimus, ſi aſperrimum parricidij crimen commiſerit, cullei pœna plectatur. Nèque turbor Accurſij (38) ſententia (quæ ſupradictos auctores decepiſſe videtur) exiſtimantis, inceſtuoſos,& illegitimos, ſive adulterinos liberos, non teneri reverentiam parentibus exhibere, atque adeò illos ſine venia in ius rapere poſſe: nam etſi Accurſij iudicium, Angelus, (39) & Zaſsius commune eſſe teſtentur, contraria tamen opinio magis iuris regulis conſentanea videtur; nèque enim fruſtra Paulus (40) generaliter loquitur, dicens: *Una eſt enim omnibus parentibus ſervanda reverentia*, niſi vt quoſcumque parentes à quibuſcumque filijs vocari non poſſe ſignificaret, provt contra Accurſium optimè cum Azone, (41) Iaſon defendit,& eleganter Fortun. Garc. & Sylveſt. Aldobrandinus. Et cum patronum etiam ex fideicommiſſi cauſa manumittentem, ob ſolum libertatis beneficium in ius vocari Prætor prohibeat, (42)

cur

(30) *Bald.* in c 1.§. naturales ſi de feu. fuer. contr. inter dom.& vaſſ *Greg.* in d l.12.pdv.verb. al fijo *Covarr.* qui alios refert.de ſponſal.2.p.c.8.§ 6.nu.2 *Plaz.*d.c.21.nu.12. & 13.*Fortun.*de vlt. fin.illat.7.

(31) d.l.hos accuſare,§.omnib.D. de accuſat.

(32) Auth ex cõplexu, C.de incelt. & nefar. nup. quã conatur à duritia defendere *Madera* anima l.c.32.

(33) *Conan.*d.lib. 2 c.16.

(34) L.& nihil 54 D.de rit.nup. c.diſcretionem, de eo qui cogn.conſang. vx.ſuæ.Vide *Tiber. Dec.*li.9 crimin c.9 n.11. qui hinc ſervorum filios parr. teneri ait.

(35) *D.Aug* de bono coniug c.16.relat.in cap.ſicut 32. q 4.

(36) cap. cum haberet, de eo qui duxit in matr. *Socin.* conſ 161. *Covarr.* ſup. *Paleot.*de not. c.48.

(37) L.1.§.iuis nat. D. de iuſt. & iur. princ. inſt. de iur. nat.c.ius naturale. 1 diſt.

(38) *Accurſ* in l. quia ſemper de in ius vocan.

(39) *Angel.* in §. pœn. inſtit. de act. *Zaſsius* in l. 4.§.prætor ait.D.de in ius vocan. (40) *Paul.*d.l.parent.de in ius vocan.

(41) *Azo* in ſum.C.de in ius vocan. *Iaſ* d.§.pœnal.nu.61. *Fort.Gar* de vlt.fin iur.illat.7.verſ. quinimo contrarium,*Sylveſt.*d.§.penult.inſt.de nup. (42) L.4.& his cui 5.D.de in ius vocan.

cur non quemcùmque parentem, à quo filius habuit vt viveret, eodem honore donabimus? Præsertim cùm ipsa gravitate, vt Maynus (43) considerat, ætatèque plerùmque grandiori, parentes commendentur; quod nedum filios, verum & extraneos quodammodo ad reverentiam inducit. Vnde Ovidianum (44) illud

Magna fuit quondam capitis reverentia cani,
Inque suo pretio ruga senilis erat.

Cui adstipulatur Iuvenal. (45) dum inquit:

Credebant hoc grande nefas, & morte piandum,
Si iuvenis vetulo non assurrexerat, &c.

Et alia quę de senectutis veneratione Corras. (46) Connan. Tiraquel. & alij scripserunt. Quibus addo, quod de nothis in hunc sensum scribit Euripides: *Nothum genus habet nomen culpabile, natura verò æqualis est.* Planè adoptivi filij cùm in eis ea cessent, omnia quæ supra retulimus, parricidij non tenebuntur, vt doctè, & latè Tiberius Decianus (47) observat.

(43) *Lud. Mayn.* lib. 2. act. c. 44.

(44) *Ovid.* 5. fast.

(45) *Iuven.* saty. 13

(46) *Corras.* de iure civil. in artem red. 2. p. c. 6. *Connan.* 1. comm. c. 9. nu. 3. *Tiraq.* de nob. c. 19. & de primogen. in præfat. à n. 75. *Madera* de las excel. de España, cap. 3. in princ.

(47) *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 9. n. 5.

CAPVT QVARTVM.

Proscriptum Patrem, quem bannitum vocant, à filio citrà parricidij crimen, quidquid alij arbitrentur, occidi non posse. Hoc varijs rationibus & exemplis corroboratum. Limitari tamen vbi pater in patriam, aut Principem aliquid hostili animo moliretur, nec alia remedij via daretur. Expenduntur in hanc rem elegantissima Marcelli, Ciceron. & aliorum testimonia. Patriæ nos plùs quàm parentibus debere. Maiorem parentem à Varrone appellari. Qui obiter declaratur. Hoc etiam exemplis adstructum.

QVLVD etiam magnis scribentium concertationibus disputatur, an filius citra parricidij crimẽ, proscriptum patrem (quem Bannitum vocant) occidere possit? In qua quæstione, aientium, & negantium auctorum sententiæ reperiuntur, quos vt compendio referam, Ludovicum Carrerium, (1) Petrum Plazam, & ab eis omissum Tiraq. allego. Sed tandem in eam

(1) *Carrer.* §. de homicidio, ver. 9. quero, nu. 26. *Plaza* de delict. c. 22. nu. 14. *Tiraq.* de pœn. temp. caus. 20. nu. 6. & 7. *Catel. Cor.* in memorab. ver. Bannitus, el 3.

magis frequens eorum numerus convenit, quæ distinctione adhibita mediam quodammodo viam sequi videtur, vt si ob maiestatis crimen, vel patriæ proditionem proscriptus fuerit pater, impunè occidi à liberis possit, si verò ob aliam causam, non ita. Quæ opinio Bart. (2) Angelo, Paulo Castrensi, & antiquioribus alijs arrisit, & communi omnium ferè recentiorum ore probatur. (3) Mihi verò (tantùm pietati tribuo) etiam in hoc casu filio patrem occidere nequaquã licere, magis arridet; nam & si lex civilis, publicos hostes, & maiestatis reos, cognationis & agnationis iuribus & effectibus privet, (4) naturalis tamen sanguinis qualitas, & debita parentibus pietas nullo pacto aboleri, nulloque iure dirimi potest, vt passim Iureconsulti testantur, (5) vnde & alimenta his proscriptis, à filijs deberi, & reliqua omnia, quæ naturalem causam habent, manere eis incolumia, licèt adversentur plures, plurimi alij fatentur: (6) Et quamvis occidendi proscriptum, sive perduellionis damnatum, potestas omnibus fiat; cùm tamen id necessitati non subijciatur, quod potestati, seu voluntati committitur, (7) non omnino impium filij facinus impunitum relinqui debere censerem, qui de patris vita, pro qua optimum consilium capere debuit, tam iniquum sumpsit arbitrium. Cùm nèque patronum (cui patrem præferri, vel Agellij (8) testimonio probatur) impunè possit libertus etiam in casu permisso, vt Modestinus (9) docet, vita privare: nèque (vt in receptatoribus Paulus (10) scribit) par sit eorum delictum, qui nihil ad se pertinentes homines occiderunt, & eorum, qui non affines quidem, vel cognatos, sed patrem ipsum pro quo mori debuerant, interfecerint. Vnde meritò à Valerio Maximo, (11) & alijs, cuiusdam filij crudelitas execratur, qui patrem tonantibus bellis civilibus proscriptum, & apud clientulum securè latentem, militibus prodidit, eòque nomine à sanguinarijs tribunis, patris bona, delationis præmium accepit. Contrà verò eum eximijs laudis, & pietatis encomijs Appianus (12) extollit, qui in trium-viralis proscriptionis turbine, senio iam affectum patrem Oppium nomine, vtque manere liceret deprecantem, non prius dereliquit, quam extra portam

(2) *Bar* in l. si adulter. § liber. de adult. & in l. minimè de relig. *Ange.* in auth. de incest. nup. in princ. *Ioan. de Portona.* in l. qui servum, de verb. *Paulus Castr.* in l. 1. § ius autem, de iust. & iur.

(3) Vt constat ex *Carrer.* & *Plaza* vbi supr.

(4) L. postliminio. § si ius, de captivis.

(5) L. ius autem, D. de pact. l. iura sanguinis, de reg. iur.

(6) Quos refert *Tiraq.* sup. n. 8. cum sequent. *Meno.* de arbitr. q. 10 nu. 45. & relati à *Cened.* in collect. 20. ad decretum num 2.

(7) Leg. non quid quid, de iudic.

(8) *Agellius* lib. 5 noct. attic c. 13.

(9) *Modest.* in l. si adulterium, §. libert. D. ad leg. Iul. de adult

(10) *Paul.* in l. 2. D. de receptator.

(11) *Valer. Maxim.* lib. 9. cap. 11. *Cœl. Rhod.* libr. 11. lect. ant. c. 17.

(12) *Appian.* lib. bellorum civil. 4.

vrbis tutò sistere posset; indèque humeris impositum Siciliam vsque, indefesso animo, cui paternus amor vires suppeditabat, perduxit incolumem. Sed nèque minoribus laudibus, ignobilem quamdam & humilem puerperam, Valerius (13) prosequitur, quæ cùm matrem supplicij causa, carcere, vbi vt fame periret damnata erat, inclusam haberet; cùm impetrasset à ianitore auditum, semper excussa, ne quid inferret cibi, vberibus suis eam alens tandem inventa fuit; quo miraculo, vt Plinij (14) verbis vtar, *matri salus donata filiæ pietate est, ambæque perpetuis alimentis: & ille locus eidem consecratus est Deæ, C. Quinctio, M. Attilio Conss. templo Pietatis in illius carceris loco structo.* Ergo quidquid integrum collegium tenuerit, cui hanc quæstionem fuisse à civitate Tudertina commissam Bart. (15) refert, & quidquid in Baldazo quodam vsu venisse, qui patrem proscriptum impunè necavit, memoret Alexand. (16) ego adduci non possum vt credam, filio, etiam in hoc casu, patris necem impunè cessuram. Quod eò constantiùs defendo, quòd videam mecum Angelum, (17) Decium, Fortun. Garc. & Didacum Covarruv. sentire, & eandem opinionem probare. Necnon Cæpolam, (18) qui quod plus est, extraneos opem filio dantes, hoc in casu teneri vult, quamvis aliàs neutiquam tenerentur. Planè si pater aliquid contra patriã, vel patriæ parentem Principem hostili animo moliatur, aut etiam in catholicæ fidei perniciem, qua violata vix potest vlla Resp. incolumis esse, aliquid tentare præsumat, non dubitarem filium absolvere, qui vbi nihil rogando profecerit, patris scelus vel detulerit iudici, vel desperatis rebus, & nulla alia remedij forma relicta, in illum manus iniecerit. Hoc nàmque concors omnium vtriùsque iuris interpretum schola (19) confirmat, & efficacissima ratione defenditur, quippè quòd non possit pater in Rempublicam facere, quin simul filio vim & iniuriam inferre videatur, quam etiam contra patrem propulsare licere, omnes cum Florent. (20) testantur. Vnde in Apolog. Tertul. *In reos*, inquit, *maiestatis, & publicos hostes omnis homo miles est.* Et eum minimè parentis loco habendum, nèque vt talem lugendum Marcellus

(13) *Valer.* li. 5. c. 4

(14) *Plin.* li. 7. c. 36

(15) *Bart.* in d. l. si adulterium, §. liberti. D. de adult.

(16) *Alex.* ad Bar. in d. §. liberti. *Cotta* in mem. verb bannitus, col. 3.

(17) *Ang.* in d. §. liberto. *Decius* in c. quæ in Eccl. sanct. n. 14. de constit. *Fortun.* in l. veluti 9. colum. vers. ex superioribus. *Covarr.* de sponsal. c. 7. §. 3. n. 5. & in c. Raynu. in initio, nu. 9.

(18) *Cæpol.* cons. 5 num 25. cum seqq. quem refert, & sequitur *Tib. Decius* lib. 9. crim. c. 13. n. 16.

(19) Ita tenent *Fortun. Covar.* & supradicti omnes; *Carrer.* tr. de homi. vers. 9. quæro. n. 27 *Plaza* c. c. 22. n. 15. *Simancas* in cathol. instit. tit. 29. nu. 35. cum multis sequentibus. *Pet. Gerar.* sing. 2. *Mant.* sing. 155. & in Enchirid. c. 242. *Duchas* repul. 686. amplia. & late *Cenedo* collectan. 20. ad decret.

(20) *Flor.* in l. vt vim, de iust. & iur.

lus (21) admonuit: *Qui ad patriam delendam, & parentes, & liberos interficiendos venerit; quod si filius patrem, aut pater filium occidisset sine scelere, etiam præmio afficiendum.* Id quod elegantissimè Marcus Tullius (22) expressit, sic inquiens: *Quid si tyrannidem occupare, si patriam prodere conabitur pater, silebit ne filius? Imò verò obsecrabit patrem ne id faciat; si nihil proficiet, accusabit, minabitur etiam, ad extremum si ad perniciem patriæ res spectabit, patriæ salutem anteponet saluti patris.* Etenim vt multis Iurisconsultorum (23) testimonijs cavetur, non parentibus tantùm, sed præcipuè Reipublicæ nascimur; quam in pari causa præferri debere, quicquid litteræ ordine Pomp. (24) parentes præponat, optimè post longam disputationem concludit Fortunius, (25) & ex Platonis (26) sententia colligitur, à qua non longè Cicero (27) abest, & alij ex Græcis Philosophis, quorum verba latè congerit Stobæus. (28) Vnde Varro (29) scitè admodum, patriam maiorem parentem appellat, sic inquiens: *Si qui patriam maiorem parentem extinguit, in eo culpa est; quod facit pro sua parte is qui se eunuchat, aut aliqua liberos producit;* vbi vt hoc obiter animadvertam, verbum *producit*, non *procreat* significat, sed *differt*, & *impedit*, vt & verba præcedentia suadent, & rectè Christophorus Colerus (30) prævidit. Sed & Cicero (31) non minùs venustè antiquiorem, sive potiorem parentem patriam dixit: *Sed quoniam*, inquit, *plura beneficia continet patria, & est antiquior parens quàm is qui creavit: maior profecto ei, quàm parenti debetur gratia.* Valerius (32) quòque hoc idem non inelegantioribus verbis edocuit: *Arctissimis*, ait, *sanguinis vinculis pietas satisfecit; restat nunc, vt patriæ exhibeatur: cuius maiestati, etiam illa, quæ Deorum numinibus æquatur, auctoritas parentum, vires suas subiecit, fraterna quòque charitas æquo animo ac libenti cedit, summa quidem eum ratione; quia eversa domo, intemptatus Reip. status manere potest: vrbis ruina, penates omnium trahat secum necesse est.* Et sanè nèque exemplis destituimur, quibus præstantiorem esse patriæ, quàm parentum, aut liberorum causam manifestetur. Nam Lucium Brutum, Valerio, (33) & alijs referentibus, legitimos filios suos Tarquini-

(21) *Marc.* in l. minimè 35. de relig. vide omnino *Durant. Casel.* 2. var. c. 3. & *Tib. Decian.* sup. c. 15. nu. 9. & 10.
(22) *Tull.* 3. offic.
(23) L. 1. §. sed si servus, de vent. inspir. l. 1. §. generaliter, de vent. in pos. mitt. l. 3. §. quod pater, de mun. & honor.
(24) *Pomp.* in l. veluti, de iust. & iur.
(25) *Fortun.* in d. l. veluti. col. 10.
(26) *Plato* in Crit.
(27) *Cicer.* 1. offic.
(28) *Stob.* serm. 37
(29) *Varro* relatus à Nonio.
(30) *Coler.* parerg. c. 34.
(31) *Cicer.* lib. 1. de Repub.
(32) *Valer.* lib. 5. c. 6. in princip.
(33) *Valer.* d. lib. 5 c. 8. *Florus* lib. 1. c. 9. *Aug.* de civit. Dei, lib. 3. ca. 16. *Policr.* lib. 4. c. 11.

quinij dominationem à se expulsam revocare conantes, cõprehensos, pròque tribunali virgis cæsos, ad palum religatos, securi percuti iussisse. Cuius exemplum Darius, & alij, quorum Plutar. (34) meminit sequuti sunt: Et vt interim Epaminondam, Manlium Torquatum, & Postumium Tiburtium omittam, qui filios, vt passim tradunt auctores, (35) ob militiæ ordinem non servatum morti dedere; quò fortè respexit Paulus, (36) dum ait: *Disciplinam castrorum antiquiorem fuisse Romanis, quàm charitas liberorum*; silentio Avidij Cassij memorabile factum involui non potest, qui filium Tribunum, qui legem Agrariam primus tulerat, multisque modis popullariter hominum animos sui amore devinctos tenebat, ob affectati regni crimen domi damnavit, verberibùsque affectum necari iussit, ac peculium eius Cereri consecravit, vt Plinius, (37) Florus, & alij prodidere. Marij quòque, & Erechthei consimile factum narrat Plutarchus, (38) qui patriæ charitati, natura postposita, in somnis prænoniti, se victoriam consequuturos si prius Dijs victimas filias facerent: nihil cunctati, eas animo libenti sacrificarunt.

(34) *Plutar.* in parallel. c. 25. & seq.

(35) *Plutar.* sup. c. 13. *Plin* lib. 34. c. 4. *Agellius* lib. 9. c. 13. *Valer.* sup. & lib. 2. cap. 7.

(36) *Paul.* I. C in l. postliminium, §. filius, de captivis.

(37) *Plin.* d. li. 34. c. 4. *Flor.* lib. 1. c. 26.

(38) *Plutarch.* in paral. c. 40. & 41.

CAPVT QVINTVM.

Expositum etiam filium, & à patre quavis occasione relictum, si agnitum patrem occiderit, parricidij teneri, contra omnes defendimus. De expositis liberis plura. Thebanorum, Romanorùmque de exponentibus leges. Naturaliter etiam malè meritis parentibus ob solum vitæ beneficium, pietatem à filijs deberi. Hoc Valerij, & Ciceron. verbis, & Manlij Torquati exemplo probatum.

VPRADICTIS proximè quæstio illa videtur accedere, an filius qui patrem occiderit, à quo sanguinolentus, id est recens natus expositus sit, vel postea languidus, & infirmus sine iusta causa in xenone, seu hospitali relictus, parricidij pœna, vel ordinario tantum homicidij supplicio veniat afficiendus? Et quidem in-

interpretes (1) omnes, quotquot de hac re sermonem fecere, parricidij reatum filium incurrere negant, verbis Impp. Valentiniani, Valentis,& Gratiani allecti, qui eum, qui sobolem suam exponendam putavit, non solùm animadversioni,quæ constituta (2) est, subiacere præcipiunt,sed & aditum repetendi filij habere nō sinunt. *Nec enim*, inquiunt,(3) *suum quis dicere possit,quem pereuntem contempsit*. A qua decisione non longè novior alia Iustiniani (4) differre videtur, qua servus, qui ægritudine affectus à domino destituitur, si convaluerit, servitutis vinculis liberatus,sui iuris manere iubetur. Quod æquè in filijs valuisse,& patriæ potestatis nexibus si à parente expositi fuerint liberari, tam civili,(5) quàm canonico,& regio iure probatur. Nam etsi olim Romulus, vt Dionysius (6) refert, liberos sub certis legibus exponere concessisset, posteà tamen his & alijs pœnis non immeritò ea parentum crudelitas coercita est. Nam si filios, qui à patribus nullam artem edocti essent, patres impunè contemnere,& alimentis privare, prudentissimus sanxerat Solon,(7) cur ijs pietatem & obsequium debebunt, à quibus sub fortunæ arbitrio relicti, & quodammodo vitæ privati immaniter fuerint? *Necare enim videtur*, vt Paulus (8) tradit, *qui denegat alimenta. Et qui publicis locis misericordiæ causa exponit, quam ipse non habet.* Vnde apud Thebanos, vt Ælianus (9) refert, lex erat, quæ capitis pœna mulctabat illum, qui infantem exponere, vel in solitudinem abijcere ausus fuisset. Verùm si in extrema necessitate pater esset constitutus,sive mas, sive fœmina infans esset,cogebatur eum statim à materno partu ad magistratum, cum ipsis fascijs, adferre, qui acceptum, alicui viro levi precio tradebat, cum quo pactum,& conditiones intercedebant, vt per suam fidem infantem aleret,& adultum servi, vel servæ loco haberet. Sed & Romanis, apud quos hoc crimen frequentissimum fuisse indicat Tertullianus: (10) *Filios expositis suscipiendos ab aliquo prætereunte misericordia extranea*,varie, pro temporum varietate, vindicatum fuit, vt ex Cuiacij, (11) Menochij, & aliorum scriptis constabit. Sed adhuc ego, quoad nostram pertinet tractationem, adduci

non

(1) Ita tenet,post alios quos refert *Petr. Gyrar.* lib.3.2. *Carrer.* d.ver.nono quæro,nu.28. *Plaz.* d.c.22.n.1. & 27. in fin. *Menoch.* de arbitrar. cas.305.n.1. *Tiber. Dec.* lib.9. crim.c.13.nu.29.

(2) Quæ erat extraordinaria ex S. C.Planciano,vt refert *Meno.* d.cas.

(3) in l.2.C.de infant.expos.

(4) *Iust.* in l.fin.§. sed scimus, C. de lati.lib.

(5) L.1. C. de exposit in C.Theodos. ca.vnic. de infant expositi. l.3. tit.20. part.4.

(6) *Dionys. Halicarn.*li.2.antiq. *Pet. Greg.*li.44. Syntag. cap.3.num.2.

(7) *Solon. Plutar.* refte in eius vita.

(8) *Paul.* in l.4.de li.agnosc. quæ non male intelligi potest,de his qui exponebant filios in columna lactaria Sospitæ Iunoni dicata, de qua vide, quæ adnotat *Festum* tradit *Revard.* lib.1. coniect.c.17.

(9) *Ælian.*lib.2.de var.histor.

(10) *Tertull* in apologet.

(11) *Cuiac.*lib.16. observat. ca.36. & in parat.ad tit.C. de inf.expos. *Menoch.* casu 36. *Vela* d. delect. c.de exponen.inf. *Bessar.* de homic.nu.7. & 8.

non poſſum vt credam, etiam ob hanc cauſam filium patri, quem compertum, & exploratum habet, & à quo ſe genitum eſſe cognoſcit, citra parricidij ſupplicium mortem inferre poſſe. Nam nèque veroſimile eſt, filium à patre ſine maxima cauſa exponi potuiſſe; vt enim apud Philoſtratum (12) ex Euripide Apolonius oſtendit:

(12) *Philoſtr.* lib. 2 cap. 8.

Cunctis hominibus filij ſunt ipſa anima.

Et vt exponendi occaſio deficeret, ac certè, qui exponit, pater eſſe non deſinit, nèque quicquid ſe impiè adverſus filium & crudeliter gèrat, natura ipſa minor ei pietas, & reverentia debetur. Quid eſt enim, quod non ob ſolum naſcendi initium, & huius vitæ vſuram, filijs parentibus rependere teneantur? vnde rectiſsimè Imp. (13) etiam in nuptijs expoſitæ filiæ exponentis patris conſenſum requirit, & Fortunius Garcia (14) admodùm doctè concludit, ex ſupradicta ratione filium egenti patri, quamvis ab eo nunquam aliquod beneficium acceperit, alimenta præſtare, teneri. Naturaliter itàque, parentibus etiam malèmerentibus pietatem debemus, quod Mucij Manlij Torquati filius apud Valerium (15) oſtendit, qui effecit, ne pater, à quo ſemper ruſtico opere gravatus, & malè habitus fuit, cauſam ad populum diceret: Et Valerius ipſe hoc addito elogio manifeſtiùs expreſsit: *Commendabilis eſt pietas, quæ manſuetis parentibus præſtatur; ſed Manlius quò horridiorem patrem habuit, hoc laudabilius periculo eius ſubvenit: qui ad eum diligendum, præter naturalem amorem, nullo indulgentiæ blandimento invitatus fuerat.* Oſtendit etiam & Cicero, (16) dum pro Cluentio, ita adverſus eius matrem Saſiam loquitur: *Nam Saſia mater huius Habiti, mater enim à me nominis cauſa, tametſi in hunc hoſtili odio, & crudelitate eſt, mater inquam appellabitur, nèque vnquam illa ita de ſcelere, & immanitate audiet, vt naturæ nomen amittat.*

(13) L. patrem 16 C. de nupt.

(14) *Fortun.* in l. 1. §. ius naturale, de iuſt. & iur.

(15) *Valer.* li. 5. c. 4

(16) *Cicer.* pro Cluent.

CAPVT SEXTVM.

Parricidij crimen malè hucùsque à Doctoribus ad Patrum spiritualium, Iudicum, Dominorum, & similium personarum interfectores extensum. Planè qui Patriam, aut Principem produnt, parricidas passim à bonis auctoribus appellari, & non maiestatis tantùm, sed & parricidij reos videri. Hoc & debitum patriæ amorem exposcere. De quo nonnulla. Pilatum in Christi Domini morte parricidium commisisse secundùm aliquos. Qui eius interitus? Præceptoribus non secus ac parentibus reverentiam deberi, & an in nece eorum parricidij crimen committatur.

QVEMADMODVM naturales parentes nullo casu citra parricidij crimen interfici posse, nisi vbi contra patriam aliquid moliuntur, supra contra communes Doctorum traditiones resolvi: ita è contrario explodenda est mihi in hoc capite eorumdem sententia, (1) qui seriò affirmare nequaquam verentur, parricidium quòque, in nece parentum spiritualium committi, vel aliorum, qui parentum instar habeantur; veluti si quis Iudicem, Dominum, Episcopum, vel Parrochum interfecerit. (2) Nam etsi non diffitear, magnam his personis venerationem & pietatem deberi, vt pluribus adductis Tiraquellus ostendit; (3) quis tamen ferat, particularem huius sceleris pœnam, peculiaribus rationibus certis personis inflictam, ita latè produci, vt nullus ferè casus relinquatur, quo locum habere non possit? Alijs supplicijs, alia maleficia puniantur, parentũ violatio hanc sibi dumtaxat animadversionem vsurpet: nèque pœnalium legum verba contra totius legalis scientiæ principia, (4) extra proprios cancellos protrahantur. Præsertim cùm isthæc horum auctorum ampliationes, nullo, nec iuris, nec quotidiani vsus fundamento nitantur, vt benè Gregorius Lopez (5) advertit: sicut nèque illa, quam ex multorum opinione refert, & sequitur Plaza, (6) quæ docet parricidij reum iudicem esse, qui sub-

(1) Ita tenent multi, quos refert *Plaza* d.c.22.n.18. *Tiraq.* in l.si vnquam, verb.suscepcrit liberos nu.22. *Rojas* in epit. suc.c.28.n.9. *Menoch.* casu 355 nu.16. *Tib.Dec.* lib.9 crim.c.5.ex nu.5.

(2) Ita docet *Acc.* in auth.vt iud.sine quoquo suffr. §. illud. *Fab.Plat.* & *Angelus* in § alia deinde.instit.de pub.iud. *Carre.* d.vers.9.quero, nu.10.& 12. *Plaza* sup.n.21. & 22.

(3) *Tiraq.* de pœn. temp.cauſ.21. per totam, & *Ascan. Clem.* de pat. pot. effect 3.ex nu.7.

(4) L. interpretationes, l.respiciendũ, de pœn. c.odia, de regul.iur.in 6.

(5) *Greg.Lop.* in d. l.12. part. verb. al filio. *D Ioan Vela* d. c. . .n.5. & *Tib.Dec.* d.lib. c. .nu.6.

(6) *Plaza* vbi supra num.55.

subditum suæ potestati, & imperio hominem iniustè vltimo supplicio mactaverit, contra apertum Vlpiani (7) responsum, qui eo in casu pœnam legis Corneliæ de sicarijs committi his verbis scripsit: *Lege Cornelia, de sicarijs tenetur, qui cùm in magistratu est, esset, eorum quid fecerit, contra hominis necem, quod legibus permissum non sit.* Planè si quis in patriam aliquod facinus commisisset, etiam si alia reperiantur supplicia non malè tentare quis posset, parricidij pœnam locum habere, vt post alios, doctissimus Anton. Concius (8) advertit: nam certè parricidij nomen hanc in rem sæpissimè ab auctoribus vsurpari videmus. Cicero: (9) *potest cuiquam esse vile fœdissimum parricidium patriæ.* L. Flor. (10) cùm de Catilinæ coniuratione loqueretur: *Fulvia vilissimum scortum, sed parricidij innocens.* Salustius (11) de eodem Catilina Ciceroni maledicente in senatu, *ad hæc maledicta*, inquit, *alia cùm adderet, obstrepere omnes, hostem, atque parricidam vocare.* Quod non immeritò admitti videtur, si enim patria communis nostra est parens, qui patriæ vim & interitum infert, aut in eius perniciem impium aliquod facinus machinatur, quasi qui parentem occidat, parricidij reus iudicari debet. Quinimo potiorem esse patriæ quàm parentum rationem, & alio loco (12) insinuavi, & eleganter Ovid. (13) ostendit, dum ait:

Dulcis amor patriæ ratione valentior omni.

Et Seneca: (14) *Præferre patriam liberis Regem decet*: Sed nèque abest Cicer. (15) qui patriam patribus præposuit, dum dixit: *Non nobis solùm nati sumus, sed partim patriæ, partim parentibus, &c.* Et alibi: (16) *Iustitiam cole & pietatem: quæ cum sit magna in parentibus & propinquis, tum in patria maxima est.* Quod satis testati sunt Brutus, Curtius, Decij, Scipiones, Codrus, Thrasibulus, Phileni, & alij, qui vt passim auctores (17) commemorant, mortem pro patria alacriter oppetierunt, maluerùntque patriam incolumem propriæ vitæ iactura relinquere, quàm superstites cernere laborantem, & captivam intueri. Vnde non absimili modo, licèt ij qui in Principes aliquid moliuntur, maiestatis crimen incurrant, & pœnis huic sceleri constitutis (18) plectantur;

(7) *Vlp.* in l. Cornelia, D. de sicar.

(8) *Ant. Conc.* ad l. Iul. maiest. li 1. c. 1. & *Tib. Dec.* d. c. 5. num. 4.

(9) *Cic.* 3. offic.

(10) *Flor.* li. 4. c. 1.

(11) *Salust.* de coniurat. Catil. & vide alia quæ eleganter ad hoc notat *Isaacus Casaub.* ad Lamprid. pag. 350.

(12) Sup. hoc lib. cap. 4.

(13) *Ovid.* 1. de Pon. eleg. 4.

(14) *Sene* in Troad.

(15) *Cicer.* 1. offic.

(16) *Cic.* 6. de republ. & in somn. Scip.

(17) *Valer. Max.* lib. 5. c. 6. & alij relati à *Petr. Greg.* in prælud. lib. 2. c. 39. *Bellengar.* verb. patria.

(18) L. 1. leg. quisquis cum alijs, C. & D. ad l. Iul. maiestat.

adhuc tamen, quia Imperator, vel Princeps, patriæ pater esse censetur, parricidæ dicuntur. Sueton. (19) de Iulij Cæsaris morte agens: *Curiam, in qua occisus est, obstrui placuit, Idùsque Martias parricidium nominari.* Valer. (20) de Caio Cassio: *Dignam manum, quæ publico parricidio se non contaminaret;* & sæpe alibi, in locis plena manu à Brissonio (21) congestis. Quibus ego Senecam (22) addo, qui Augustum, ad Cinnam sibi insidias parasse compertum, ita inducit loquêtem: *Vitam tibi Cinna do prius hosti, nunc insidiatori, ac parricidæ.* Et Lampridium, (23) qui in Commodi nece exultasse populum refert, & magnis acclamationibus illum *parricidam Senatus appellasse.* Nimirum, quia vt Cicero ait: *Atrociùs est patriæ parentem quàm suum occidere.* Qua de causa, Pilatum, quod Christum Dominum omnium parentem & servatorem occiderit, parricidam fuisse, & pœna parricidij miraculosè damnatum, nonnulli ex nostris scriptoribus (24) tradiderunt. Eius namque corpus fuit per terram à duobus bobus perductum, & non secus atque de parricidis fieri, alio loco retulimus, in lacum proiectum. Quamvis alij auctores, quibus hac in re plus tribuendum existimo, propria se illum manu transverberasse testentur, (25) vt sic malorum, in quæ devenerat, compendium, mortis celeritate quæreret.

Est etiam, vt Petrus Ærodius (26) advertit, aliquod parricidij genus in præceptores sævire, à quibus quis licèt non vitam, vera tamen (vt dicebat Antisthenes, (27) & Aristippus) vitæ præsidia, quæ etiam è naufragio possint enatare, censetur accipere. Quinimo quod distat corpus ab animo, eò plus præceptoribus debemus quàm patribus, quare non minori quàm parentes obsequio & amore, præceptores colendos, post Platonem, (28) Accursius (29) quòque noster agnovit, & Marcus Mantua, (30) qui hinc magistrum in ius vocari non posse, constanter tuetur. Quis est enim, vt Cicero (31) inquit, *liberaliter educatus, cui non educatores, cui non sui magistri, atque doctores, cui non locus ille mutus, vbi ipse aut doctus, aut altus est, cum grata recordatione in mente versetur?* Aut quis ignorat, nunquam vel commendari satis

(19) *Suet.* in Iul. c. 38.
(20) *Valer.* lib. 2.
(21) *Brisson.* ver. parricidium.
(22) *Senec.* lib. 1. de Clement. c. 9.
(23) *Lamprid.* in Commod.
(24) *Montal.* in tr. de reprob. sent. Pilati, ver. & hæc sufficiunt. *Carrer.* in prax. §. de homic. vers. 9. quæro, n. 11 *Plaz.* d. c. 22. nu 23. *Tib. Dec* lib. 9. crim. c. 5. num. 7.
(25) Ita scribit *Paul Oros.* lib. 7. c. 5. *Baron.* 1 tom. annal. anno Christi 41. pag. 280.
(26) *Petr. Ærod.* li. 8. rer. iud. tit. 6. cap. fin.
(27) *Laert.* in eorum vitis.
(28) *Plato* in Hippiamin. vel demenda.
(29) *Accurs.* in l. liberto 9. de obseq. à liber.
(30) *M. Mant.* in glosar. p. 1. cap. 92. *Æscan Clem.* de pat. potest. eff. 3. n. 11.
(31) *Cic.* pro Planc.

(vt

(vt Anneus Robertus (32) ait) vel merita largitione,& dignis præmijs foueri posse præceptores? qui sollicito studio educationem, & mores adolescentiæ curant, quique iuventutem bonis artibus imbuunt. Quod quantum conducat ad veram & solidam gloriam,Lycurgus, vt Cœlius (33) refert, catulorum argumento demonstrabat, quos eisdem progenatos parentibus, educationis dissimilitudine diversis moribus ostendebat: cum lucernarius foret vnus, alter venaticus, & qui generosos spiritus alunt, laboribus innutritus. Vnde nota est in iure, & ab omnibus hac solùm de causa probata, illa Attilij Reguli (34) in Nicostratum præceptorem, cuius disciplina melior effectus fuerat, remuneratoria donatio: Necnon pium illorum auditorum officium, à quibus Sabinus,vt narrat Pomponius, (35) in plurimum sustentabatur. Sed & multa, eadèmque insignia grati animi erga magistros exempla, lato sermone Petrus Greg. (36) recensuit.Et quod ad rem nostram vehementer conducit,Zoilum quòd nedum vivis præceptoribus, sed Homero totius (vt Iust. (37) inquit) virtutis parenti, mille iam ante annos mortuo, indignè detraheret, damnatum parricidij nonnulli testantur: alij à Philadelpho in crucem affixum: quidam, lapides in eum coniectos: aut Smyrnæ vivum in ignem, vt sacrilegum, proiectum esse aiunt. (38) Quæ tamen omnia, eo animo accipi volo, vt gravissimum crimen esse, patriæ, principi, & præceptoribus mortem inferre significent, non tamen vt in his casibus, quicquid supradicta contrarium suadeant, culleo,& serpentibus locum esse, defendere videar.

(†)

(32) *Ann. R. l.* lib. 3. *ver in fi. c.* 3.

(33) *Cæ l.lib.*20.*c* 28.

(34) *L. Attilius Regulus*, de donat.

(35) *Pomp.* in l. 2. circa fin. de orig. iur.

(36) *Pet. Greg.* in prælud c. 41.& *Meoch.* quem vide centur. 5. cas. fin.

(37) *Iust.* in præmio Digest. §. incipite.

(38) *Petr. Erodius* refert vbi sup.

CAP

CAPVT VII.

De filijs fit ad parentes tranſitus. Horum in filios imperium ex natura ipſa deſcendere. Romanos poteſtatem patriam cum vitæ, & necis iure in liberos exercuiſſe. Huius rei multa in bonis auctoribus teſtimonia: nonnulla etiam in Iuriſconſultorum libris veſtigia inveniri. Omnia diligenter ob oculos poſita. Et Marciano in l. 1. de parricid. cum Cuiac. lux data. An apud alias nationes ius impunè occidendi liberos fuerit? Et qui apud Romanos eo vſi reperiantur. Quo reſpectu Caius, & Iuſtinianus patriam poteſtatem proprium ius Romanorum dixerint? vendere olim liberos parentibus licuiſſe, hodie quatenus liceat.

PARENTVM in filios dominationem ex naturæ legibus originem trahere, & ea quæ de illis debita reverentia alio loco (1) retulimus, ſatis oſtendunt, & eleganter Plinius Iunior (2) admonuit, dum ait: *Lex naturæ ſemper in ditione parentum liberos eſſe iubet.* Nec diſſentit Ariſtot. (3) qui gentium iure, triplex in vnaquàque domo imperium conſtituit, Dicearchum in ſervos, Baſilicum in filios, Politicum in vxores. Romani tamen, iam inde à naſcentis reipublicę tempore, adeò magnam ſibi in liberos poteſtatem adrogarunt, & tot iuribus, totque privilegijs munitam, vt patria poteſtas (vt Iuſtin. (4) poſt Caium tradit) propria civium Romanorũ, nèque eo modo apud alios homines vſu recepta, dici potuerit. Quod forſan, vt pleràque alia, (5) ea demũ ratione induxerunt Romani, vt cives ad matrimonia & liberorum procreationem vrgentiùs allicerent; nec enim fruſtra Seneca: (6) *Parentum*, inquit, *conditionem ſacravimus, quia expediebat liberos tolli, & liberis civibus civitates replere.* Inter reliqua autem patriæ poteſtatis iura, quæ ſingulis prope paginis auctores noſtri (7) commemorant, illum maximum erat, vt parentes filios non vendere tantùm, verùm & occidere ad libitum poſſent. Quod ex antiquiſsima Romuli lege originem

(1) Supr. hoc. lib. c. 2.
(2) *Plin.* in Panegyr.
(3) *Ariſt.* libr. 2. polit.
(4) *Iuſtin.* in §. 1. inſt. de patr. pot.
(5) Multa quæ ob hoc inducta ſunt, vide apud *M. Vertranium*, & *Ferd. Paez* de iur. lib. *Duaren.* 1 diſp. c. 40.
(6) *Senec.* lib. 3. de benefic. c. 10.
(7) De effect. pat. poteſt. vide *Aſc. Clement.* in tract. de patr. poteſt. *Pinel.* in Rub. C. de bon. matern. 2. p. *Forc.* dial. 15.

nem

nem traxit, quæ his erat verbis concepta: (8) *Parentum in liberos omne ius esse, relegandi, vendendi, occidendi;* & multis iuris nostri civilis testimonijs affatim demonstratur. Sic enim Paulus (9) de liberorum exheredatione pertractans; *Nec mirum est*, inquit, *vt liceat eos exheredare, quos & occidere licebat*, & Papinian. (10) patri tantùm qui filiam in potestate habet, eius in adulterio deprehensæ, occidendæ licentiam permittit. Et Constant. Imp. (11) *Libertati*, ait, *tantùm à maioribus impensum fuerat, vt patribus, quibus ius vitæ in liberos, necisque potestas erat permissa, libertatem eripere non liceret.* Sed nèque abest Martianus, (12) qui cùm legis Pompeiæ de parricidijs capita recensseret, ea teneri matrem & maternum avum, qui liberos occidissent, expressit, patris verò altum fecit silentium: ea nimirum causa, vt ante nos erudite Cuiac. (13) advertit; quia cùm mater, & per maternam lineâ ascendentes personæ, liberos in potestate non habeant, (14) non æquè vt pater, liberos impunè occidere poterant. Extat quòque Epigramma quoddam, hanc eandem potestatem ostendens, apud Petronium (15) in hæc verba.

Et pater es dictus patriæ dignissime Iuli.
Quisque tibi vitam abstulit est quòque dictus
Ipse pater patriæ: Dic Phœbus adhæreat vtri?
Utrique: hic patris est vitam dare, Patris & hoc est
Romani siquam potuit dare, demere vitam
Posse etiam natis: vitam dedit alter, at alter
Vitam adimit, patriæ pater est sic dictus vterque.

Nec desunt parentum exempla, qui hac sibi concessa facultate vsi perhibeantur. Nam vt Iunium Brutum, Avidium Cassium, Manlium Torquatum, & Posthumium Tiburtium præteream, quorum iam alio loco (16) meminimus. Aulus Fulvius Senatori ordinis vir euntem in aciem filium retraxisse, à Sallustio, (17) & alijs narratur, iuvenèmque & ingenio & litteris & forma inter æquales nitentem, pravo consilio amicitiam Catilinæ sequutum, inque castra eius temerario impetu ruentem, supplicio mortis affecisse: præfatus non se Catilinæ illum adversus patriam, sed patriæ adversus Catilinam genuisse: Quin etiam citra causam Rei-

pu-

(8) Referunt hæc Baldus & Prateius ad l. Rom. c. 7. & omnes in princ. de patr. potest.

(9) *Paul.* in l. suis 11. in fin. de lib. & potest.

(10) *Papin.* in l. patr. 20. de adult.

(11) *Const.* in l. fin. C. de patr. potest.

(12) *Martian.* in l. ad l. Pomp.

(13) *Cuiac* lib. 5. obsevat. cap. 17. quod non intellexit *Prateius* sup. tradit idem *Cuiac.* in op. post. ad tit. C. de patr. potest.

(14) §. fin. inslit. de pat. potest. l. nulla fœmina, D. de suis & legit.

(15) *Petron.* in Epigram. post satyr. excusis.

(16) *Sup.* hoc li. c.

(17) *Sallust.* in Catil. *Dionysius* lib. 37. *Valer.* lib. 5. c. 8.

publicæ ob ſolius pudicitiæ reſpectũ,refert Pomponius (18) Virginium Virginiam inſontem filiam occidiſſe. Et Titus Livius (19) P.Horatium, eius Horatij patrem,qui ſuperatis Curiatijs,ſororem occiderat,ita ad populum inducit loquentem,*ſe filiam iure cæſam iudicare: ni ita eſſet patrio iure in filium animadverſurum.*Ni mirum quia hoc priſcis Romanis iure poteſtatis licebat, & de liberis vt Budæus (20) ait, etiam capitaliter citra iudicium ſtatuere poterant. Id quod ex Cicerone (21) quòque intelligere poſſumus:qui de Clodio loquens, qui ſe in adoptionem plebeio homini dederat, cùm ex patriciorum genere eſſet, ita inquit: *Credo enim quãquam in illa adoptione legitimè factum eſt nihil, tamen te eſſe interrogatum, auctor ne eſſes, vt in te P. Fonteius vitæ, necisque poteſtatem haberet vt in filio?* Hæc namque cõcepta eſſe,& ſolemnia adrogationis verba,ex Agellio, (22) & Alex.ab Alex.didicimus.Sed nèque Romanis dumtaxat, verùm alijs quòque nationibus, hanc filiorum occidendorum licentiam fuiſſe communem, vel ex eo colligimus, quòd Ægyptij leviſsimam in filiorum occiſſores,vt Diodorus (23) refert, animadverſionem conſtituebant. Et Perſæ crudelem in filios & in ſervos dominationem exercuiſſe, paternàque poteſtate abuti ſoliti memorantur. (24) Apud Gallos item,vt Cæſar (25) teſtatur, viri, non in liberos tantùm, ſed & in vxores & necis poteſtatem habebant. Quod & apud Iſraelitas, & alios adiacentes populos valuiſſe, ex Abrahami exemplo ita liberè filium Iſaacum morti devovere,audentis,& Iephte,qui à bello rediens filiam ſibi primò oblatam in victimam obtulit, nec non ex alijs ſacræ hiſtoriæ argumentis latè probare contendit Pet.Greg. (26) inde Iuſtinianum (27) reprehendens, quòd nullos alios homines talem qualem Romani poteſtatem habere in liberos dixerit, in quem etiam eadem ratione Franciſc. Connan. (28) invehitur, non ſatis animadvertentes Imperatorem alijs gentibus poteſtatem in liberos nõn negare, nec enim poterat, cùm vt initio huius capitis diximus, ex iuris naturalis fontibus manet. Sed eam tantùm quæ Romanis eſt, tot ſcilicèt iuribus, tot effectibus prædıtam, nullos alios homines

agno-

(18) *Pomp.* in l.2. §.initium.de orig. iur.

(19) *T.Liv.*lib.1.

(20) *Budæus* in l.2. D. de ſicar. in annotat.poſterior.

(21) *Cic.* in orat. pro domo ſua.

(22) *Agell.*libr.5. noct. Atti. cap.19. *Alex.* lib.2.genial. cap.8.

(23) *Diod.*lib.2.

(24) *Cæl.Rhod.*lib. 11.lect.ant.c 17.ad med.ex *Ariſt.* qui eorum imperium Tyrannidem nominat lib.8. Eth.c. 10.

(25) *Cæſar* de bello Gall.lib.7.

(26) *Pet. Greg.* in prælud.lib.5.c.7.& lib.11.ſyntag.c.5.

(27) *Iuſt.* in d.§.1. de patr.potest.

(28) *Connan.* lib.2. commem.c.13.

agnovisse, testari. Quod multi ex nostris scriptoribus (29) rectè percepisse videntur, & Dionysius Halycarn. (30) luculenter explicuit, adeo latam patriam potestatem apud Romanos fuisse, recensens: vt dominicam superaret. Nam sive necare, sive verberare, sive rustico opere damnare innocentem, inauditum, & indefensum filium pater vellet, ei libera erat facultas, necnon & vsque ad tertiam auctionem vendendi, vt si semel nundinatus à patre filius, ab hero clementiore manumissus fuisset, iterum genitoris venalitium, vt ante, mancipium fieret, nec nisi post tertiam auctionem ab ea truculentia tutus esset. Quæ tamen vendendi filios facultas posterioribus Iurisconsultorum & Imperatorum temporibus (vt hoc obiter animadvertamus) non videtur itidem valuisse, (31) quinimo nedum vendere, verùm & pignori accipere, sub deportationis pœna, vt Paulus (32) scribit vetitum erat (quamvis Tribonianus sub eiusdem Pauli (33) nomine relegationis tantũ, vt advertit Cuiacius (34) meminerit.) Nisi fortè pater in id inopiæ & paupertatis deveniisset, vt non nisi ex filij filiæve venditione sibi victum quærere posset; tunc enim ei filium vendere, & multo magis (quidquid contrarium Accur. (35) somniet) pignori dare, Constantini Imperatoris sanctio (36) his verbis concepta permittit: *Si quis propter nimiam paupertatem, egestatemque, victus causa filium, filiamve sanguinolentus vendiderit, venditione in hoc tantummodo casu valente, emptor obtinendi eius servitij habeat facultatem, &c.* Quo tamen in loco vulgata lectio mendosa videtur, & verbum, *sanguinolentus*, non ad patrem, sed plurali numero *sanguinolentos*, ad filios referendum, & recens natos, adhùcque sanguine materno madentes interpretandum, vt iam pridem multi magni nominis viri (37) animadverterunt. Nèque mirum si famis & necessitatis ratione, hoc parentibus permiserint iura, nam id à paterna pietate nequaquam alienum videtur; cùm satiùs sit eo modo patrem sibi simul & filio prospicere, quam vtrùmque maximo famis dolore, quem Menander miserrimum vocat, perire. Vnde Nehemiæ quinto capite populus fame oppressus, sic inquit: *Filij nostri, & filiæ nostræ*

(29) *Pinel.* in Rub. C. de [illegible] n. 17. *Vacen.* 1. dec. [illegible] n. c. 8. & 3. c. 10 *Potest.* dict. l. 15. & omnes [illegible] glos. c. §. 1.

(30) *Dionys.* lib. 2.

(31) L. minor. 29. §. pater de evict. l. 1. C. de patr. qui fil. l. fin. C de patr. potest. *Mercer.* lib. 1. opin. c. 9.

(32) *Paul.* lib. 5. sent. tit. 1.

(33) Idem *Paul.* in l. fin. D. quæ res pigno.

(34) *Cuiac.* ad Paul. d. tit. facit l. qui filios, C. quæ res pig. l. obell. & aut imo, C. de obl. & action. l. 8. in fin. li. 3. Fori. l. 3. tit. 13. p. 5. & vide *Balduin.* ad leg. Rom. c. 17.

(35) *Accurs.* in l. 2. C. de pact. qui fil. distrax. quem seq. *Imol.* in l. in suis, n. 28 sed reiiciunt cæteri, vt constat ex *Pinel.* in 2. p. Rub. C. de bon. *Mat.* n. 2. *Cuiac.* sup. Molin. lib. 4 de primog. c. 5 nu. 13. *Covarruv.* 3. var. c. 14. num 3.

(36) L. 2. C. de patrib. qui fil. distrax. l. 8. & 9. tit. 17. p. 4.

(37) *Pinel.* & *Covarruv.* sup. Alc. li. 1. de verb. sig. *Cuiac.* in parat. C. de inf. expos. & his qui sanguinolentos nutriendos acceperunt *Gillert. Rheg.* li. 1. *Enantiosph.* c. 21. *P. Fab.* 1. sem c. 6.

strę

ſtræ multæ ſunt nimis, accipiamus pro pretio eorum frumentum, & comedamus & viuamus. Et Euſebius (38) refert, tempore Maximiani Imp. multos parentes filios ſuos vendidiſſe. Et Eriſichthon poſtquam integrum patrimonium luxuriosè profudit, tandem & filiam, vt fami ſuccurreret vendidit, vt tradit Ovid. (39) his verbis.

(38) *Euſeb.* libr. 9. Hiſtor. Eccl. c. 8.

(39) *Ovi.* 8. metam.

——— *Et tandem demiſſo in viſcera cenſu*
Filia reſtabat, non iſto digna parente,
Hanc quoque vendit inops.

Extat etiam (vt alia quæ in hanc rem ex Tiraq. (40) Aſcanius Clementinus accepit, ſilétio præteream) facetiſsimum apud Ariſtophanem (41) de Megarenſi quodam exemplum, qui optionem filiabus dabat, vellent ne vendi, an potiùs domi fame perire, Græcè quidem ſed in hunc ſenſum.

(40) *Tiraq.* lib. 1. de retr. §. 26. gl. 1. nu. 14. *Aſcan. Clem.* de patr. poteſt. eff. 1. nu. 2. *Piſo Soac.* in §. 1. inſt. de patr. poteſt.

(41) *Ariſt.* in Acar.

Verum ô improbæ puellæ miſeri patris
Aſcendite ad cibum, ſi quid inveneritis alicubi.
Audite ſanè, convertite ad vos ventrem,
Vtrùm vendi mavultis, an eſurire malè?

Puell. *Vendi, vendi.*

CAPVT VIII.

Ius occidendi filios olim parentibus datum, poſterioribus legibus ademptum, nec niſi modicam coerctionem, aut exheredationis remedium illis relictum. His ſupplicijs parentes erga filios contentos eſſe debere, Senecæ, Ambroſ. Salvian. & aliorum verbis oſtenſum Traianum filium quem pater ſeverè nimis tractabat à patris manu liberaſſe; id iure factum, vt Papin. refert. Cuius verba cum Hottoman. & Petr. Fab. emendantur, quamvis Cuiacius emendationem non probet. Patrem filium ſibi reluctantem iudicibus offerre debere. Multis hoc iuribus comprobatur. Sed præcipuè Vlpian. reſponſo in l. 2. de ſiccarijs. De cuius interpretatione latiſsimè agitur. Neminem indicta cauſa damnari.



VEMADMODVM vendendi, ita & occidendi filios poteſtas, novioribus legibus anguſtata videtur. Vnde quæ de hac re tractant Iuriſconſultorum &

Imperatorum responsa, præteriti duntaxat temporis meminerunt. Nam cùm patria potestas, vt Marcian. (1) ait, *in pietate debeat non in atrocitate consistere*, & ex Antonini constitutione, nèque in proprios servos sęvire vltra modum licuerit, (2) iustissimè immanis illa barbaries in parentibus etiam coercita fuit. Quam ob rem sicuti emendare pater filium iure patriæ potestatis non prohibetur, (3) sic atrociter in eum animadvertere iura (4) non patiuntur. Nam vt ait Salvianus: (5) *Pro magno peccato paulum supplicij satis est patri, & nihil de vltione perdit filio ignoscens, quia felicius multo est & laudabilius, suis aliquem etiam immeritò ignoscere, quàm in suos etiam meritò vindicari*, & Plinio (6) teste: *Tunc præcipua est mansuetudinis laus, cùm iræ causa iustissima est.* Debètque naturalis pater in irrogandis supplicijs cœlestem imitari, qui vt Tertul. ait: (7) *Cùm provoluit hominem magis relevat; cum accusat, excusat: cùm condemnat, absolvit.* Inde est vt nèque abdicatio quæ Græco more ad alienandos liberos vsurpabatur, & ἀποκηρύττειν dicebatur, Romanis legibus (vt Dioclet. (8) statuit) comprobaretur: nèque patri pręter modicam castigationem, alius læsæ pietatis vindex, quam exheredatio, supereresset. Vnde D. Ambrosius: (9) *Vsu humano*, inquit, *hereditatis pecuniariæ gratia facit, vt venerabiliora fiant iura pietatis. Quia hoc quòque plus defertur parentibus; ne læsa pietas patris vlciscatur se exheredatione contumacis pignoris*, & Quintilianus: (10) *Fulmen istud patrum adversus ferociam adolescentiæ datum est, adversus filios qui peccare plus possunt.* Quo ex fonte iam planè percipimus, cur in Papiniani responso (11) ex Traiani rescripto coactus fuerit pater filium emancipare, quem malè contra pietatem afficiebat, & omnino à filij bonis exclusus ex Neratij Prisci & Aristonis consilio, propter solvendæ pietatis necessitatem: quippè quia licèt nemo filium emancipare compelli soleat, (12) qui tamen malè vtitur iure potestatis in filium sibi concesso, eo beneficio se prorsus reddit indignum, (13) & quemadmodum dominus, qui nimis in servum excandet, vel ancillæ pudori non parcit, cogitur illum, illamve bonis conditionibus vendere. *Expedit enim* (vt Iusti-

(1) *Marcia.* in l. Divus ad l. Pomp. de parric.
(2) L. 1. cum seq. de his qui sunt sui, §. 1. in fin. cod. tradit *Alex. ab Alex.* 3. gen. cap. 20.
(3) L. 3. C. de patr. potest. l. vni. C. de emend. propinq. l. 8. & 9. tit. 8. p. 6. cũ latè adductis à *Pet. Fab.* 3. semestr. c. 16. *Mexoch.* de arb. casu. 304.
(4) L. 3. & 4. C. de patr. potest.
(5) *Salvian.* lib. 3. ad Eccl. cath. pag. 387. & in epist. ad Hypat. pag. 301.
(6) *Plin.* li. 9. epist. 21.
(7) *Tertul.* lib. de pœnit.
(8) *Dioel.* in l. abdicatio, C. de patr. potest.
(9) *D. Ambr.* lib. 5. epist. 28.
(10) *Quintil.* decla. 259.
(11) *Papin.* in l. fin. si apparent quis fuer. man.
(12) L. neque avus, C. de eman. li.
(13) Cap. vt privilegia 24. de privil.

nianus ait) (14) *ne re ſua quis malè vtatur: ita & pater filium,* in quem tyrannidem potiùs, quàm poteſtatem exercet, cùm vendere non poſsit, manumittere omnino rectiſsimè cogitur. Filij namque cuſtos potiùs debet eſſe quàm carnifex, vt Seneca (15) oſtendit, dum inquit: *Et quia vtile eſt iuventuti regi, impoſuimus illis domeſticos magiſtratus ſub quorum cuſtodia contineantur.* Sed & tradit in hanc rem alia eruditiſsimus Petrus Faber, (16) qui in ſupradicto Papiniani loco, poſteriora verba mendoſa eſſe exiſtimat, & ex notarum ſimilitudine, & eiuſdem nominis repetitione deceptum librarium, *ſolvendæ pietatis* ſcripſiſſe, vbi *poteſtatis* ſcribere debuerat. Quam emendationem ſibi etiam arrogat Hottomanus; (17) Cuiacius autem multis in locis (18) communem lectionem retinendam eſſe contendit; eò quod poteſtas patria leviori vocabulo pietas interdum dicatur, & vt Tertull. (19) ſcribit: *Gratiùs ſit vocabulum pietatis quàm poteſtatis.* Sed mihi Fabri, & Hottomani coniectura non diſplicet, nam non ita aptè ſolvi pietas dicitur, vt poteſtas (20) quin potiùs pietas cum naturaliter debeatur, nullo iuris civilis figmento, nulla emancipationis ſolemnitate tolli potuit, aut ſolvi. (21) Rurſus ex eiſdem etiam principijs cognoſcimus, quanam ratione pater, vbi filius cõtumax & protervus perſiſteret, nec paterna admonitione ad debitum obſequium, & pietatis officium adduci potuerit, in illum durius animadvertendi facultatem non habeat, ſed præfecto vrbi, vel præſidi puniendum ex Alexandri, & Valeriani Impp. ſanctionibus (22) offerre teneantur. Quod & vetuſta Moyſis lege, (23) quam optimè Ioſephus (24) explicat, cautum invenimus, & Iuriſconſultorum tempore etiam obſervatum videtur, nam Macer (25) refert, patrem quendam, deſertorem filium puniendum iudicibus obtuliſſe, quem D. Pius in duriorem militiam dari iuſsit. Et Vlpianus (26) tradit, quod ſi filius patrem & matrem, quos venerari oportet, contumelijs afficit, vel impias manus eis infert, præfectus vrbi delictum ad publicam pietatem pertinens, pro modo eius vindicare debebit. Id enim in filijs vt in ſervis obſervari ſolere, ex varijs iuris noſtri locis colligimus. (27) Et ex

(14) Dict. §. 1. de his qui ſunt ſui. l. ſi lenones. C. de ep. aud.

(15) *Sen.* lib. 3. de benef. c. 11.

(16) *Pet. Fab.* vbi ſupr.

(17) *Hot.* in §. ſed & maior. inſt. de his qui ſunt ſui, enun. 2.

(18) *Cuiac.* in l. qui dam cum filiũ 132. de verb. & in oper. poſthum. ad *Papin.* in d. l. fin. & in not. ſolem. ad eandẽ, & in not. ad d. l. div.

(19) *Tertul.* in apolog. c. 34.

(20) Tit. inſt. quibus modis ius poteſt. ſolvitur.

(21) §. minus ergo, inſt. de hered. quæ ab inteſt. l. eas 8. de cap. dim.

(22) L. 3. & 4. C. de pact. poſt l. vn. C. de emen. prop.

(23) Deuter. c. 21 in fin.

(24) *Ioſeph.* lib. 4. Iud. antiq. c. 8.

(25) *Macer* in l. mil. agrum, §. deſertorẽ, de re mil. ex quo notant interp. filium delinquentem à patre oblatum, mitiùs puniendũ, vide *Tiraq.* de pœn. temp. cau. 8. & *Pine.* 2. p. rub. C. de bon. n. 32. quam vis hoc non admittat *Mendoz.* li. 1. de pact. c. 1. nu. 33. Sed contr. probat *Dec.* 2 crim. lib. 9. c. 6. n. 4.

(26) *Vlpian.* l. 1. de obſequijs.

eo præcipuè, quod diſſertis verbis ſcribit Vlpianus: (28) *Inauditum filium patrem occidere non poſſe, ſed accuſare eum apud præfectum, præſidemve provinciæ debere.* Vbi tamen Accurſ. ridiculas admodùm illius verbi *inauditum* commineſcitur expoſitiones, inter quas, ea & interpretibus cæteris communiter placet, (29) & verò proprius videtur accedere, quæ verbum illud, pro non accuſato ſumit, pròque eo cuius auditæ priùs defenſiones non fuerint, quem Græci ἄκριτον vocant. In quo ſenſu Cuiac. (30) etiam, ſemel & iterum Vlpianum accepit, in eius confirmationem Tacitum (31) laudans, dum ſimili loquendi genere, *inaudito*, inquit, *filium exitium offerre*. Voluerunt quippè iura noviora, etiam in filio à patre occidendo, legem illam antiquam duodecim tabularum ſervari, quæ neminem inauditum, & indemnatum, incognita, inditaque cauſa occidi iubebat: Ad quam reſpiciens Salvianus Maſſilien. Epiſcop. (32) *Interfici*, inquit, *idem damnatum quemcùmque hominem etiam duodecim tabularum decreta vetuerunt.* Et Divus Auguſtinus: (33) *Vos appello leges, iudicèſque Romani, nempe poſt patrata facinora, nec quemquam ſceleſtum indemnatum voluiſtis occidi*; vnde Cicero (34) inter cætera quæ Verri obijcit crimina: *Honeſtiſſimi*, ait, *atque integerrimi abſentes rei facti, indicta cauſa damnati, & eiecti.* Et Quintus Curtius (35) de Calliſthene loquens, nullius cædem maiorem Alexandro invidiam excitaſſe ſcribit: *Quàm quòd virum optimis moribus, artibùſque præditum, non tantùm occiderit, ſed etiam torſerit indicta quidem cauſa.* Et Symmachus (36) ad Theodoſium & Arcadium ſcribens: *Quæſo igitur*, inquit, *ne in contumeliam iudicij veſtri, & iuri, & innocentiæ fraus paretur: quando enim abſentibus, atque ignorantibus inter alios geſta nocuerunt? Quis vnquam ſententiam numinis veſtri inauditus excepit?* Quamvis Cicer. (37) Dictatori hoc conceſſum reputet: *Vt quem vellet civium indicta cauſa impunè poſſet occidere.* Sed verò licèt hæc, his auctoribus placeant, mihi tamen probari non poſſunt: nam iuxta ea non malè quis dixerit, auditum & damnatum filium a patre interfici poſſe, quod Vlpianus à contrario innuit, & ſuperiore interpreta-

tio-

(27) L. eleganter 22. §. fin. de pig. act. l. nec quicquam 9. §. de plano, de off. proconſ. l. 1. §. cum patronus de offic. præf. vrb.

(28) *Vlp.* in l. 2. ad l. Cornel. de ſiccar.

(29) *Bartol. Angel. Hippo.* & *Budeus* ibi, *Pinel.* d. 2. p. rub. C. de bon. nu. 18. *Briſ.* & *Prat.* verb. inauditum.

(30) *Cuiac.* lib. 4. obſ. c. 12. & 6. c. 17. & in op. poſthu. de patr. poteſt.

(31) *Tacit.* 4. annal.

(32) *Salvian.* lib. 8 de iud. & prov. Dei

(33) *Aug.* 1. de civit. Dei.

(34) *Cicer.* act. 2. in Verrem; vide alia in hanc rem latè congeſta à *Simanc.* in cath. inſt. tit. 2.

(35) *Quint. Curt.* lib. 8.

(36) *Symmach.* lib. 20. epiſt. 47.

(37) *Cic.* 1. de legib.

tione retenta Budæus, (38) & Corrasius admittunt. Id autem quam iuris principijs repugnet, manifestum est: Nam posteriores leges semper ius potestatis minuerunt, & patribus non occidendi filios dumtaxat, verùm,& in eorum causis cognoscendi, & iudicandi facultatem denegarunt. (39) Quam ob rem licèt non inficier, verbum *inauditum* pro eo plerumque sumi, qui auditus & defensus non sit: vnde Marcian. (40) *Nec enim*, inquit, *inaudita causa quem damnari æquitatis ratio patitur*,& Seneca. (41)

Qui statuit aliquid parte inaudita altera
Æquum licèt statuerit, haud æquus est.

Aptiùs tamen, & ad Vlpiani mentem accommodatiùs existimo *inauditum* non audientem,& paternis præceptis non obsequentem & obtemperantem exponere. Nam & Nonius Marcellus: (42) *Inauditum*,inquit, *quòd non audiat in veteribus prudentibus lectum est*. Et Græci Auctores (43) eumpse textu interpretantes, inauditum scripserunt significare *inobedientem sive contumacem*, quem pater sibi non parentem non potèst, vt olim, occidere, sed iudicibus puniendum offerre tenetur. Quam expositionem licèt Iacobus Cuiacius (44) non probet, mihi tamen Vlpiani mens,& Eduardi Caldeiræ, (45) qui eam sequitur, auctoritas, facili negotio suadet. Quod cùm non assequeretur Stephanus Forcat. (46) & communi interpretationi ex superioribus argumentis acquiescere non posset, ineptè admodùm tertiam Accursij expositionem amplectitur,& inauditum explicat,*pro impio, quique aliquid inauditum commisit*, iurium quorumdam (47) minimè id probantium argumento permotus.

(†)

(38) *Bud* sup. Coras. in l. filium quæ, n. 80. C. fam. ercis.

(39) L. qui iurisdictioni, D. de iurisdict. omn. iud. vide *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. n. 10.

(40) *Marc.* in l. 1. D. de req. reis.

(41) *Sen.* in Medea.

(42) *Non.* de verb. signif. pag. mihi 128.

(43) Lib. 60. *Basil.* tit. 39.

(44) d. lib. 6. obs. cap. 17.

(45) *Caldeir.* lib. 3. variar. lect. c. 3.

(46) *Steph. Forcat.* dial. 81.

(47) L. cælicolarum, C. de hæret. l. 4. C. de apostat.

CAPVT IX.

Adempta parentibus occidendi filios licentia, statim pœnas occisoribus irrogatas. Hoc iure, meritòque, & quodammodo in ipsorum parentum gratiam inductum. Ne ad exheredationem quidem patrem sine magna causa accedere debere Ciceron. & Senecæ elegantissimis verbis ostensum. Erixonem equitem Romanum, & Quintum Fabium Servilianum ob filiorum cædes iam olim damnatos fuisse. Martiani sententia de patre qui filium in venatione necavit, multis doctorum interpretationibus obscurata magis quam exposita, latè explicatur, & novo ac vero sensu donatur.

ERGO licèt olim de filio, vt de re sua,(1) etiã abutendo, pater disponere posset, & illum concessæ sibi potestatis iure impunè interficere, posteà tamen hoc crimen, restricto nimio parentum in filios imperio & dominatione, non omnino inultum relinqui debere, prudentissimi Romanæ reipublicæ legislatores animadverterunt. Idque in ipsorum quodammodò parentum gratiam, qui cùm semper pro salute filiorum consilium optimum capiant, (2) & magis illorum, quam proprijs doloribus afficiantur, (3) non facilè, impunitatis spe, ad necem filiorum cuiuslibet iræ, dicam ne an furoris causa, prorumpere debuerunt. Nam cùm *nunquam* (vt Quint. (4) ait) *leviter excandescant patres*, cohibenda fuit illorum facultas, ne temerè gravitèr & asperè in filios sævirent, quos posteà interfectos anxiè dolerent. *Certè*, inquit Salvian. (5) *etiam si iustas succensendi causas parentes habeant, nihil contingere eis felicius, nihil optatius potest quam vt sic eis pro reatu filij satisfaciant, ne necesse habeant vindicare.* Et Sen. (6) *Fili*, ait, *nonne sæpe excandui, sæpe recociliatus sum, sæpe quod negaveram dedi?* Quod si exheredationis potestas nonnisi ex magna causa parentibus data fuit ac concessa, & omnia tentare pater debet, antequam ad vltimum illud remedium accedat, quia vt ait Seneca: (7) *Nunquid aliquis sanus filium,*

(1) L. 1. §. per hanc de rei vin. l. verbis legis 120. de verb. sign. iuncta. l. sed si lege. §. consuluit, de pet. hered.

(2) L. fin. C de curat. furi. s.

(3) l. illi quidem, de eo quod met. caus.

(4) *Quintil.* decla. 374.

(5) *Salvia.* in epist. ad Hesperium & Quietam, pag. 298.

(6) *Sen.* li. 2. contr. 3.

(7) *Sen.* li. 1. de clement. cap. 14.

lium, à prima offensa exheredat? Nisi magnæ & multæ iniuriæ pœnitentiam evicerint, nisi plus est quod timet, quàm quod damnat. non accedit ad decretorium stylum: Multa ante tentat quibus dubiam indolem & peiore loco iam positam revocet: si mul deplorata est, vltima experitur. Et Cic. (8) *Magna oportere esse vitia atque peccata filij, quibus incensus parens potuerit animum inducere, vt naturam ipsam vinceret, vt amorem illum penitus insitum eiiceret ex animo, vt denique patrem esse se obliviscereturr.* Meritò interficiendi filij facultas omnino prohiberi debuit, & filicidium (vt ita loquar) severissimè vindicari: Vnde Seneca (9) refert Etixonem quemdam equitem Romanum in foro graphijs à populo confossum fuisse, quia filium flagellis occiderat. Et Paulus Orosius (10) scribit de Q. Fabio Maximo Serviliano (nam verisimile est hunc fuisse, de quo & Valerius) (11) die dicta, Gneòque Pomp. accusante, Romæ damnatum fuisse parricidij, quòd filium adolescentem, quem anteà rus, causa impudicitiæ, relegaverat, interfeciisset. Et D. Adrianus vt à Marciano (12) nominatim proditum est, *patrem in insulam deportavit, qui filium suum, qui novercam adulterabat, in venatione necaverat: quod latronis magis quàm patris iure eum interfeciisset.* Quo tamen in loco est quòd parumper subsistamus, & diligenti inquisitione, verum Marciani sensum perscrutemur. Nam interpretes vix est, vt illum percipere queant, dum dubitant, quid esse in causa potuerit, cur eo tempore, quo iam erat sublata filios occidendi licentia, pater qui filium necavit, non parricidij sed leviori deportationis pœna damnetur? Et sunt qui putent, (13) patrem in flagranti adulterij crimine deprehendisse filium, & occidisse, atque ideò mitiori pœna punitum, aliquid enim tam iusto dolori condonari debuit. (14) Alij quibus verisimile non est, filium in ipsa venatione novercam adulteràsse, delictum quidem hoc anteà commissum fatentur, (15) ideò autem leviori pœna affici patrem, quòd in eum filius iustam exheredationis causam perpetrasset. Vnde regulam generalem multi conficiunt, (16) vt quotiescùmque pater filio, vel filius patri, ita ingratus extiterit, vt possit secundùm præfinitam legibus for-

(8) *Cicer.* pro Ros. Amer.

(9) *Senec.* lib. 1. de clement. c. 14.

(10) *Paul. Oros.* lib. cap. refert, *Petr. Ærod.* lib. 8. decret. tit. 6. c. 13.

(11) *Valer.* li. 6. c. 1

(12) *Marc.* in l. Divus 5. D. ad l. Pompeiam de parric.

(13) *Paul. de Castr.* in l. in suis, n. 4. de liber. & post. *Hip.* in d. l. divus.

(14) *L. Grach.* C. ad leg. Iul. de adul.

(15) Glo. & *Bart.* & *Alb.* ibi *Pet. Gerard.* sing. 2. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. n. 11.

(16) *Ias.* in l. ius civile, n. 28. de iust. & iur. *Mant.* sing. 155. & alij relati à Menoch. casu 356. & *Carrer.* in prax. fol. mihi 120. *Tiber. Dec.* sup. c. 15. n. 26.

formam exheredari, (17) posit quòque citra ordinariam parricidij pœnam interfici. Alij verò patriæ potestatis qualem qualem contemplationem & præteritæ iniuriæ dolorẽ Adrianum ad diminuendum supplicium movisse aiunt, (18) cùm in patre eo casu non tam castigatio & animadversio filij, quàm excessus puniatur. Quæ tamen omnes interpretationes, mihi parum ad Marciani mentem accedere, & redditis ab eo rationibus convenire videntur: Nam cùm dicat ideò deportatione damnatum patrem, quòd filium in venatione latronis magis quàm patris iure interfecerit, insinuat quodammodo, etiam tunc necem iure patrio irrogatam, nullo supplicio vindicari. Quare his relictis, & damnata etiam Forcatuli (19) sententia, perperam existimantis, limitatò patriæ potestatis iure, in duobus adhuc casibus patri liberorum necem permissam, nempe si filiam in adulterio deprehenderit, (20) vel si novercam a filio adulteratam sciat, & illum iure patris occiderit: in Marciani autem responso ideò à D. Adriano in insulam deportatum, quod magis id latronis quàm patris animo fecerit. Ego præter omnium mentem existimo doctores monstrum sibi confinxisse, quod superare nunquam potuerunt, dum sibi persuadent, mitiùs quam oportuisset, patrem ab Adriano fuisse punitum, non satis animadvertentes, vltra filios qui matrem, patrem, avum, aviam, & alios ex ascendentibus occidissent, reliquos, qui sibi deorsùm, aut transversum coniunctas personas necassent, licèt parricidium committere dicerentur, non tamen cullei pœna, sed ea quæ fuit legis Corneliæ de siccarijs coerceri, vt expressè Marcian. (21) ostendit, dum ait: *Vt pœna ea teneantur, quæ est legis Corneliæ de siccarijs.* Et expressius Modestinus, (22) qui postquàm more maiorum parentum interfectores culleo & serpentium contubernijs puniri dixerat, ita subdit: *Qui alias personas occiderint præter patrem, & matrem, & avum, & aviam, quos more maiorum puniri supra diximus, capitis pœna plectantur, aut vltimo supplicio mactentur.* Quod cùm ita sit, & legis Corneliæ de siccarijs pœna in honestioribus deportatio in insulam fuerit, vt Marcianus testatur, (23) iam satis liquidò

(17) Aut verum ex supra l. 6. illud quoque colli.

(18) *Ant. Com.* in l. 2. Taurinum. 9. vers. vel aliter & tertio.

(19) *Steph. Forcat.* dial. 81. nu. fin.

(20) L. nec in ea de adult.

(21) *Marcia.* in l. 1. de parric.

(22) *Modest.* in l. pœn. 9. vers. qui alias, de parric.

(23) *Marcian.* l. 3. §. legis, D. ad l. Cor. de siccar. l. qui eædem eod. tit.

dò conſtat, Divum Adrianum ordinariam & communem homicidij pœnam, & capitale ſupplicium, quod aquæ & ignis interdictionem ſive deportationem ſignificat, (24) irrogaſſe: nullo patriæ poteſtatis reſpectu habito, quæ magis debuit in pietate, quàm in atrocitate conſiſtere; nulla etiam adulterij, cum noverca à filio commiſsi, contemplatione, cùm pater non ſolemni modo, & accuſato coram iudicibus filio (quod fieri debuiſſe ſupra retulimus) hanc fuerit vltus iniuriam, ſed latronis more, clanculum in venatione, & per inſidias filium necaverit. Præſertim cùm nèque in ipſo adulterij crimine deprehenſum occidere poſſet, quippè quia filius ex illis perſonis non eſſet, quæ lege Iulia de adulterijs impunè à marito occidi permittebantur, vt & Macer (25) oſtendit, & nominatim doctiſsimus Iacob. Cuiac. (26) obſervat. Nèque mirum ſi Adrianus inultum hoc patris facinus relinquere noluerit, qui Lampridio (27) teſte, nedum filios à patribus, verùm & ſervos à dominis occidi vetuit, eoſque iuſsit per iudices omnino damnari. Quibus accedit, malitiam patris & inſidias non poſſe impunitas relinqui. Nam, vt inquit eleganter Rufinus in Symbolo: (28)

Occidere hominem non ſemper criminoſum, ſed malitia occidere in legibus criminoſum.

(24) L. 2. de pub. iud. l edicto, §. rei capitalis, de bon. poſſ. l. 2. §. capitalia de pœn. cum notatis ad *Rævard.* li. 3. var. c. 19. & lib. 4. ca. 6. *Per. Fab.* lib. 2. ſem. cap. 12.

(25) *Macer* in l. marito 24. ad l. Iul. de adult.

(26) *Cuiac.* lib. 6. obſerv. c. 17. in fin.

(27) *Lamprid.* in Adriano facit l. ſervos 5. de accuſ. l. 2. de his qui ſunt ſui.

(28) *Rufi.* in ſymb.

CA

CAPVT X.

Conſtantiniana primùm ſanctione cullei pœnam, quæ olim in liberos, in parentes etiam liberorum interfectores porrectam. Craviſſimum eſſe delictum filios occidere. De filiorum amore plura. Eorum vitam parentibus propria chariorem. Eis omnia ex voto parari. Participes filij cur Terentio dicantur? Pro ſalute filiorum religiosè iuratum. Ut ſuperſtites parentibus eſſent, & eorum oculos clauderent frequenter vota concipi. Hinc ſuperſtitioſi nomen. De more operiendi oculos mortuorum obitèr nonnulla. Dolorem parentum in filiorum obitu, & pro eorum ſalute ſollicitudinem Epitaphijs, & animalium exemplis oſtenſum. Plato qualitèr, qualitèr Ægyptij filiorum occiſſores punierint? Nullum maius tormentum inveniri quàm filios in parentum conſpectu necare.

MAXIMVM itàque parentum vitæ & necis in liberos ius ademptum conſtitutionibus fuiſſe, ſatis ni fallor ex ſuperioribus conſtat. Sed vſque ad Conſtantini tempora filiorum cædes, ordinaria homicidij non peculiari & extraordinaria cullei & ſerpentium pœna vindicabatur. Primus ergo Conſtantinus, (1) & poſt eum alij Impp. (2) & Principes, parricidij nomen & ſupplicium more maiorum deſcendentibus dumtaxat irrogatum, in aſcendentibus qui ſuam prolem morti dediſſent æqua lance obſervari ſanxerunt. Idque iure ſanè optimo, cùm non minor parentum in filios amor & charitas, quàm filiorum in parentes pietas eſſe debeat: ſed maior potiùs, quo magis naturâ ipſa, vt Ariſt. (3) tradit, patres in filiorum amorem, tanquàm in actionem, & finem ſui, totis animis deveheuntur. Qua de re cùm graviter & eleganter Apollonius apud Philoſtratum (4) diſſerat, & Tiraquellus, (5) & Petrus Gregor. copioſè multa, vti aſſolent, in vnum congeſſerit, non eſt cur ego immorari nunc debeam, & ex illorum paginis (quod impudenter alij fecerunt) (6) meas paginas confarcire. Præſertim cùm tacentibus etiam nobis, parentum

(1) *Conſtant.* in l. vn. C. de his qui pær.
(2) *Iuſt.* in §. alia deind. inſt. de pub. iud. *Alfonſus* noſter. in l. 12 tit. part. 7. vide *Tib. Decian.* lib 9. crimin. cap. 8.
(3) *Ariſt.* 2. magn. mor. cap. 12.
(4) *Philoſtr.* in vit. Apoll. lib. 2. c. 7. & *Plutarc.* li. de amor. parent.
(5) *Tiraq.* in l. ſi vnquam in princ. ex nu. 1. vſq; ad 33. *Pet. Greg.* in prælud. lib. 5. c. 7.
(6) *Pet Plaz.* c. 22. n. 24. *Aſcan. Clem* de pat. poteſt. c. 4. *Conſtan.* quæſt. iuris, c. 15. n. 27.

tum erga filios charitatem, & natura ipsa satis commendet, & eis inditum nomen ostendat. Filij namque à φιλως dicuntur, vt cum Accurs. (7) nostro, alij communiter prodiderunt, quòd amorem & affectum significat, aut à verbo φιλεω hoc est, vehementi affectione, & summo amore appellantur, vt Alciat. (8) Connan. & eruditiores alij testantur; vnde nullum nomen dulciùs, nullum amantiùs quàm filij; Callistratus (9) docet, & Latinus Pacatus, (10) *instituente*, inquit, *natura plus ferè filios, quàm nos metipsos diligimus.* Cicero (11) etiam ex forma membrisque corporis intelligi ait, naturam ipsam procreari liberos voluisse, & diligi deinceps procreatos, & Iust. Imp. (12) nullum affectum, nullum extraneum amorem reperiri posse tradit, qui paternum vincat, pro quo, vt & Paulus (13) scripsit, magis in liberis quàm in se ipsis terrentur. Sed & naturalem hanc in liberos propensionem & curam elegantissimè, vt solet reliqua, Seneca (14) his verbis expressit: *Non vides, quemadmodum teneram liberorum infantiam parentes ad salubrium rerum patientiam cogant? Flentium corpora ac repugnantium diligenti cura fovent, & ne membra libertas immatura detorqueat, in rectum exitura constringunt, & mox liberalia studia inculcant, adhibito timore, nolentibus. Ad vltimum audacem iuventam frugalitati, pudori, moribus bonis, si parum sequitur, coactam applicant. Itàque beneficiorum maxima sunt quæ à parentibus accipimus, dum aut nescimus, aut nolumus.* Et Cassiodorus non minus elegantèr: (15) *Nutriuntur*, inquit, *a parvulis, ipsis laboratur, ipsis divitiæ conquiruntur, & cùm sibi vnusquisque credat abundare quod possidet, cùm à patribus adhuc quæritur pro altera potiùs ætate peccatur. Maria ipsa sævis tempestatibus excitata, genitoris cura non refugit, vt peregrinis mercibus acquirat, quod propriæ soboli derelinquat, pro qua subire non recusamus exitium.* Quod nec nostri iuris auctores (16) omisisse videntur, apud quos passim parentes ex naturali voto liberis sua omnia parare, dicuntur, & dulci officio fungi, cùm illos heredes scribunt. (17) Nimirum quia vt ait Seneca: (18) *Quid tandem miseræ istæ divitiæ expetuntur? si ne in hoc quidem vt liberis relinquantur.* Quam ob causam hunc com-

(7) *Accurs.* in §. fin. verb. appellantur inst. qui test. tut. & alij relati à *Rojas* in epit. succes. c. 2 n. 5 *Tiraquel.* sup. n. 11.

(8) *Alc.* in l. filij appellatione 84. vbi *Bræqu.* de verb. sign. *Connan.* lib. 10. com. c. 1. *Rebuf.* in l. liberorũ, vers. præter hæc omnia, de verb sign.

(9) *Callistr.* d. l. liberorum.

(10) *Latin. Pacatus* in Panægyr. ad Theod.

(11) *Cic.* 2. de finib.

(12) *Iust.* l. fin. C. de curat fur.

(13) *Paul.* in l. isti quidè, de eo quod met. caus. § fin. inst. de noxal.

(14) *Senec.* lib. 6. de beneficijs, cap.

(15) *Cassiod.* lib. 2. var. epist. 14.

(16) L. penult. de bon. libert. l. nam & si de inoff. l. cum ratio de bon. dam. l. Iulianus si quis omiss. cau. test. l. de emancip. C. de legit hered.

(17) Ita *Imp. Ant.* in l. 1. C de his qui sibi scribunt.

(18) *Senec.* libr. 2. contr. 1.

mu-

munem & naturalem in filios amorẽ ſentiens Menãder:(19) *O filij*, inquit, *quantum eſtis philtrum humanæ menti.* Et pater apud Terentium (20) de filij ſalute ſollicitus ait:

Nec fas eſt me vlla voluptate perfrui
Niſi vbi huc ille ſalvus venerit
Meus particeps.

(19) *Menand.* relatus à
(20) *Terent.* in Heautont.

Vocat autem participem filium, quòd olim (vt ex Ciceronе, Hottomian. (21) oſtendit) patres præ nimio in filios amore & indulgentia, vivi adhuc, cum eis bona partirentur: vnde & condomini à Paulo (22) appellantur, & ab Auſonio (23) dum ait:

Iuſta quidem ſeries patri ſuccedere, verùm
Eſſe ſimul dominos gratior ordo pijs.

(21) *Hottom.* in l. in ſuis, de lib. & poſt.
(22) *Paul.* in l. in ſuis de lib. & poſt.
(23) *Auſon.* edyl. 4

Quin & nullum ſanctius, nullum firmius cenſetur iusiurandum, quàm quod, pro filiorum ſalute concipitur, nullum etiam frequentius, quàm quo vt nobis ſuperſtites ſint, aliquid vovere ſolemus. Id quod optimè Plinius (24) inſinuat, dum de inſigni illo captatore Regulo loquitur, qui conceptо per filij ſalutem iuramento, quendam fefellerat: *Clamat*, inquit, *moriens ò hominem nequam, perfidum, ac plus etiam quàm periurum, qui ſibi per ſalutem filij peieraſſet.* Oſtendit etiam Terentiana (25) Soſtrata, quæ Chtiphonti filio deierat, hoc modo. *Ita mihi atque huic ſis ſuperſtes, vt ex me atque hoc natus eſt.* Apud Senecam (26) quoque patris iusiurandum his verbis concipitur: *Ita mihi ſuperſtite filio mori liceat.* Et alibi: (27) *Ita mihi libero & vivere contingat, & mori. Ita oculos meos filij manus operiant.* Quo loci, quod Seneca de operiendis oculis ait (vt obiter animadvertamus) ad Romanorum morem ſpectat, apud quos C. Plinius (28) magno ritu ſacrum fuiſſe ait, vt morientibus oculos operirent. Quo nomine, vt ex Plutarch. refert Petrus Crinitus, (29) infelices eos vulgò vocitare ſolemus, quorum oculos, propter abſentiam, parentes vel filij obtegere non potuerint. Apud Quintilianum (30) etiam pater ille proclamat: *O quam grave eſt mori: quanto gravius quòd ego vivo ſuperſtes, filij mei.* Et Cicero, (31) quamvis à Lactantio (32) repreheníus, inde ſuperſtitionis, & ſuperſtitioſi nomen proveniſ-

(24) *Plin.* lib. epiſt. ſin. lib..
(25) *Ter.* in Heaut. act. 5. ſcen. 4.
(26) *Senec.* libr. 9. contr. 4.
(27) Lib. 9. contr. 4.
(28) *Plin.* Vide *Ant. Aug.* c. de l. Mevia.
(29) *Pet. Crinit.* de honeſt. diſcipl. lib. 18. c. 12.
(30) *Quintil.* decl. 6
(31) *Cic.* lib. 2. de nat. Deor.
(32) *Lact.* divin. inſt. lib. 4. c. 48.

ſe

se testatur, quòd essent multi, qui totos dies precarentur & immolarent, vt sui sibi filij superstites essent. In Epitaphijs quòque maximi huius erga filios amoris, & communis parentum voti, vt sibi filij superstites sint, multa testimonia à Romanis relicta ex his constat, quæ diligentissimus Brissonius (33) congessit. Quorum tamen duo transcribam, quæ apud Cuiacium (34) etiam reperiuntur: Et primum eò libentius, quòd excelentissimi & acutissimi Iurisconsulti Papiniani nunquam sine honoris titulis laudandi (35) fuerit, eius monumento in hæc verba à parentibus positum.

ÆMILIO Paulo Papiniano Præfecto Prætorio Iurisconsulto, qui vixit annos xxxvj. dies x. Menses III. Papinianus Hostibus Eugenia Gracili turbato ordine, in senio, heu parentes fecerunt Filio optimo. Aliud sic habet.

Infelicissimus parens adflictus præposteritate Naturæ, Filium hoc Tumulo condidit, quem importuna Mors ademit, Prerepsitque senij baculum, cui iam defessa ætas adnitens, Per breves annos suos allevabat, nunc ante mors adsequitur quam tristes lachrymæ deseruerint.

Quæ cum ita sint, nemo ibit inficias, iustis de causis parentes, qui filiorum fata properaverint, quorum vitam cupere, fovere & propriæ vitæ dispendio curare debuissent, Constantini lege asperrimo parricidarum supplicio damnari. Quid enim non illi patiantur, qui plus nimio duri proprios filios negligunt, & immoderata austeritate eos occidunt, pro quibus non secus ac pro aris & focis dimicare tenebantur? & qui naturam, non dicam hominum, sed omnino ferarum exuisse videntur? Quæ vt rectè considerat Petrus Gregorius (36) pro suis maximè catulis occumbunt. Delphines enim ita fœtus diligunt, vt eos sequantur, & vnà ideò cum illis (Æliano referente) (37) capiantur. Avis etiam, vulpanseris nomine, meminit Horus Apollo, (38) si quando eam venator cum parvulis insequatur, patrem & pariter matrem, vt serventur parvuli, se vltro venatoribus dare. Extat quòque pulcherrima apud Lucretium (39) dolentis vaccæ de vitulo amisso descriptio, & apud poetam Papinianum; (40)

(33) *Brisson.* 7. de form. pag. 79.
(34) *Cuia.* li. 8. obs. c. 23.
(35) Prout & faciunt Impp. in l. cũ acutissimi, & in l. cum virum, C. de fideicomis & in l. 1 vers. sed neque, C. de vet. iur. enucl. & alibi passim.
(36) *Pet Greg* lib. 36. syntag. c. 2 4. nu. 22. & in prælud. li. 5. cap. 7. & omnino *Philostr.* in vit. Apoll. lib. 2. c. 7.
(37) *Ælian.* 1. de animal. c. 18.
(38) *Hor. Apol.* in litter. hi. rogl.
(39) *Lucret.* lib. 2. de nat. rerum.
(40) *Papinian.* in x.

As-

——— Aſpera Tygris
Fœtibus abreptis, Scytico deſerta ſub antro,
Accubat, & tepidi lambit veſtigia ſaxi.
Etlæa, quam ſævo fœtam preſſere cubili
Venantes Numidæ, natos erecta ſuper ſtat,
Mente ſub incerta torvum ac miſerabile frendens.
Illa quidem turbare Globos, & frangere morſu
Tela quærit; ſed partus amor, crudelia vincit
Pectora, & in media catulos circumſpicit ira.

Vnde nihil certè gravius habuit Æſchines, (41) quod exprobraret Demoſtheni, quàm quòd ſtatim poſt filij mortem, candida veſte indutus luctum neglexiſſet: adijciens, eum qui filios aut contemnit, aut odit, nèque probum eſſe, nèque bonum populi gubernatorẽ futurum. Iob (42) quoque huiuſmodi homines Struthiori avi comparat, cuius maxima eſt erga proprium fœtum oblivio: *Duratur*, inquit, *ad filios ſuos quaſi non ſint ſui, privavit eam Deus ſapientia, nec dedit illi intelligentiam.* Quare Plato (43) nequaquam illatam filijs à parentibus cædem inultam relinquendam exiſtimavit, quin potiùs ſuis legibus cavit, vt ſi pater aut mater (accidit quamvis rarò) per iram verberibus, vel alio modo filium vel filiam interficiat, perinde ac cæteri homicidæ purgetur, & triennium exulet, ac poſt ipſam, reſtitutionem maritus ab vxore, vxorque à marito ſeparentur: nec ſimul amplius liberis procreandis operam navent: neuterque horum ſimul habitet, vel vnà cum eo ſacris communicet. Ægyptiorum etiam legibus, vt Diodorus (44) refert, pater filij interfector eo ſupplicio affici iubebatur, vt tribus diebus, noctibùſque palam & obſervante eum militari manu, circa interempti filij cadaver aſsiſteret: Æquum non putantes eum liberorum cauſa vitam perdere, cuius ipſe liberis auctor fuiſſet, ſed dolore & pœnitentia facti affligendum. Qua pœna, licèt levis prima facie videatur, *Siculi non invenere Tyranni tormentum maius*, cùm ob nimiam naturæ neceſsitatem, & parentum in filios amorem, lugubre illud trium dierum ſpectaculum, & ſceleris proprij conſcientia, prorſus patri pernicié ſit allatura, nam vt ait Euripides (45)

(41) *Æſch.* in orat. corr. Cteſi. h. & Demoſ. h.

(42) *Iob* c. 39. *Pier. Valer.* in Hierog.

(43) *Plat.* li. 34. dialog. 9. de leg.

(44) *Diod.* li. 1. Bibl.

(45) *Eurip.* in ſuppl. act. 5. verſ. 1. &

m

in supplicijs : *Nullum cruciabilius malum inveniri potest quàm filium mortuum conspicere.* Et vt rectè Seneca: (46)

(46) *Senec.* in Hippolit.

O nimium potens
Quanto parentes sanguinis vinculo tenes
Natura! quàm te colimus inviti quòque?
Occidere volvi noxium, amissum fleo.

Quò forsan respexit Lucianus in Tyrannicida, vbi Tyranni filium qui interfecerat, præmium quòque patris morte exposcit, quam is præ dolore sibi conscíverat, verba autem hæc sunt: *Cum duos eodem die Tyrannos occiderim, vnicum tamen pro ambobus præmium petitum venio, qui quidem vnus omnium quotquot vnquam Tyrannicidæ fuerunt, vnico vulnere duos maleficos fuerim amolitus, necique dederim, filium videlicet ense, patrem ingenti charitate qua filium adamabat. Itàque Tyrannus pro his quæ commisit abundè magnas pœnas nobis dependit, quippè qui & vivus aspexerit filium priùs mortè sublatum, & quod est omnium maximè novum, compulsus sit denique ipse sui Tyrannicida fieri.* Sicque, vt Petrus Victorius (47) scribit, nullam multi magis diram, plenamque odij rationem, qua animum suum in vlciscendis iniurijs, satiare possent, iudicarunt, quàm filios in ipsorum parentum conspectu trucidare. Legimus enim apud Demosthenẽ, (48) Cardianos, vt supplicio acerrimo afficerent Miltocytem Thracem amicum Athenienſium, primùm filium ante patris oculos in navi iugulasse, & è navi in pelagus proiecisse. Fertur etiam Plutarcho (49) teste Strateſicleam Spartiatam mulierem, cum filio captam, tortores rogasse, vt prior filio necaretur, sed vt crudelius vexaretur, non obtinuisse, & apud Virgilium (50) Priamus non de cæde filij Neoptolemum accusat, sed quòd ante patris oculos occidisset, sic inquiens.

(47) *Pet. Vict.* 1. variar. lect. cap. 8.

(48) *Demost.* contr. Aristocratem.

(49) *Plutarch.*

(50) *Virg.* 2. Æneï.

Ecce autem elapsus Pyrri de cæde Polites,
Unus natorum Priami, per tela per hostes
Porticibus longis fugit, & vacua atria lustrat.
Saucius illum ardens infensum vulnere Pyrrus
Insequitur; iam iamque manutenet, & premit hasta
Ut tandem ante oculos evasit, & ora parentum

Con-

Concidit, ac multo vitam cum sanguine fudit,
Hic Priamus quamquam media iam morte tenetur,
Non tamen abstinuit, nec voci iræque pepercit,
At tibi pro scelere exclamat, pro talibus ausis,
Dij, si qua est cœlo pietas quæ talia curet,
Persolvant grates dignas & præmia reddant
Debita: qui nati coram me cernere lethum
Fecisti, & patrios fœdasti funere vultus.

Sed nèque abest Astyagis Persarum regis factum, qui, vt Herodot. (51) & Iustin. recensent, nullam in Arpagum ob servatum nepotem Cyrum, maiorem vltionem invenit, quàm eius filium occidere, patrique epulandum offerre: Et Cambisis, qui, vt refert Crinitus (52) Traxaspi infestus, quod eum temulentiæ & ebrietatis accusare ausus fuerat, filium ipsius præsente patre in medium procedere, sublataque super caput sinistra manu, procul consistere iussit; & interim capiens arcum, intendensque illum, Probabo, inquit, nunc falsum esse quod obiurgas, & in cor ipsum adolescentis, aciem simul ac spiculum direxit, eumque pro libidine fixit. Vnde hoc naturæ tributum solventes Ægeus, Gordianus, Melisus, Scedasus, Octavius Balbus, & alij plurimi sexus vtriusque parentes, quorum passim auctores (53) mentionem fecerunt, filiorum mortes præ mœroris magnitudine non sustinentes, amplius in vivis agere noluerunt, & nimia erga filios indulgenria, in se ipsos manus inijcere non dubitarunt. Et apud Quintilianum, (54) cùm filij pauperis ad supplicium peterentur, pater sese obtulit, illos vicaria morte servaturus. *Quod*, inquit ipse, *qui miretur, non habet liberos.* Non absimili ab Agesilai dicto, ratione, quẽ, cùm quidam arundini insidentem, & cum filio equitantem vidisset, nimiàmque indulgentiam tanquam rege indignam reprehenderet, Nunc tace, dixisse fertur (55) Agesilaus, quoniam non habes liberos, cùm verò & tu pater evaseris, tunc etiam patres imitaberis. Quo ex fonte illa fluit frequens in nostrorum doctorum (56) libris cautela, vt si pater simul cum filio de aliquo delicto fuerint accusati, nèque appareat, quis eorum delictum commiserit, priùs filius, inspectante patre,

(51) *Herodot.* & *Iustin.* lib. 1.

(52) *Petr. Crinit.* lib. 6. cap. 2.

(53) *Valer* lib. 5. c. 7. *Plutar.* in amator. narrat *Leontius* de var. hist lib. 2 c. 10. *Tiraq.* in d. l. si vnquam in princ. n. 8.

(54) *Quint.* decl. 11

(55) *Plut.* in eius vit. *Bellengard.* ver. pater.

(56) Referunt eam *Isern. Hip. Cepol.* & alij relati à *Tiraq.* sup. n. 7. & de pœn. temp. cauf. *Ascan.* de patr. coteſt. c. 3. n. 4. *Petr Gregor.* in prælud. lib. 5. cap. 7.

quæstioni & tormentis subdatur, vt sic pater eius dolore commotus, statim veritatem aperiat: & proferat. Item & illud, vt atrociora parentum crimina, filiorum etiam pœnis luantur, (57) in quo non eam maximè causam præ oculis habuisse legislatores videntur, vt rectè advertit Mercerius, (58) quam Impp. (59) exprefferunt, *quia in filijs paterni, hoc est hereditarij sceleris exempla metuuntur.* Nèque eam etiam, quam ipse Mercerius admisit, *vt nihil omnino supersit, quod eius memoriam reuocet, qui peccavit*: Sed eam potiùs, quòd ad continendos in officio patres, nihil potuit efficacius excogitari, quàm eos, qui pœnas sibi impositas non vererentur, filiorum (quod magis sentiunt) supplicio, terrere. Quam rationem multi doctissimi (60) viri referunt & exornant, & ad eam nos omnes Cicero (61) manu duxisse videtur, dum ait: *Nec verò me fugit, quàm sit acerbum, parentum scelera filiorum pœnis lui: Sed hoc præclarè legibus cõparatum est, vt charitas liberorum, amiciores parentes reipublicæ redderet.* Et Tertull. (62) non minùs eleganter de Deo loquens, qui patrum delicta à filijs exigit: *Duritia*, inquit, *populi talia remedia compulerat, vt vel posteritatibus suis prospicientes legi divinæ obedirent. Quis enim non magis filiorum salutem, quàm suam curat.*

(57) L. quisquis, §. filijs, C. ad l. Iuliam maiestat. cum traditis à *Covar.* 2. var. cap. 8.
(58) *Merc.* 2. opin. cap. 14.
(59) *Impp.* in d. l. quisquis.
(60) *Tiraq.* in d. l. ver. donatione largitus, n. 333. latè & optimè *Pet. Fab.* 3. sem. c. 8.
(61) *Cic.* epist. 12. ad Brutum.
(62) *Tertull.* lib. 2. adversus Marcionem. cap. 15.

CAPVT XI.

Non esse tantam pietatem filios servare, quantum facinus interficere. Fuisse multos qui in suam progeniem sævierint. Echeti, Tantali, Prognes, Medeæ, Pontiæ, Gallæ, Deiotari. Laudicis, & aliorum virius que sexus parentum in filios crudelitas. Eius detestatio. Constantinum qui primus cuilei supplicium filicidis indixit; in idem crimen prolapsum. Hoc multis testimonijs probatum. Quæ causa Constantinum in filij & vxoris necem impulerit. Ad purgãda parricidia regenerationis lavacrum, non ab lepra susceptum ab eo fuisse.

CONSTAT igitur verissimum esse, quod Euripides (1) dixit: *Vehementem amorem Deus in liberos hominibus dedit.* Constat etiam hunc affectum, vt

(1) *Eurip.* in Alcm.

Ci-

Cicero (2) tradidit, hancque benevolentiam genuinam & naturalem erga ſobolem eſſe. Vnde merito ſæviſsima parricidij pœna, eiuſmodi flagitium, non dicam parentum, ſed carnificum impijſsimorum punitur, qui propria pignora perdere non exhorrent, quæ communis omnium animalium inſtinctus & pietas ſervare, & docet & iubet. Quod ſentiens Quintilianus: (3) *Non eſt tanta*, inquit, *pietas filium obſervaſſe, quantum facinus occidiſſe*; nimirum quia in id omnes ſponte natura duce feruntur; hoc verò tam infandum ſcelus, nulli in animum cadere poſſe videtur. Quam ob cauſam non iudices tantùm, & leges humanæ, verum & natura ipſa, in hæc hominum portenta excandeſcit. Nam ex Apollonio Rhodio (4) didicimus Echetum quendam ſceleratum hominem, quòd filiæ oculos ferreis ſtimulis confixiſſet, miſerabili apud inferos cruciatu torqueri, caliginiosa æs in caſa molentem. Tantalus quòque à poetis (5) narratur, Dijs quos convivio exceperat, Pelopem filium membratim diſcerptum, & coctum, comedendum appoſuiſſe: Illi vero reddita Pelopi vita, patrem tanti ſceleris auctorem, ad inferos detruſerunt; vbi perpetua fame & ſiti torquetur, Eridani fluvij aquis mento tenus immerſus, & pomis quæ eius capiti imminent, captationem eius fugientibus. Prognes etiam atque Medeę multiplex eſt item apud eoſdem Poetas (6) memoria, quæ illatas ſibi à maritis iniurias, innocentium filiorum cædibus vindicarunt, adverſus quas, avium exemplo inſurgit Alciatus (7) ſic inquiens:

(2) *Cic.* in epiſt. ad Attic.

(3) *Quint.* decl. 8.

(4) *Apoll. Rhod.* lib. 4. argonau.

(5) Diction. poet. in Tantalus.

(6) *Sen.* in tragœd. *Medea. Ovid.* 7. metam. *Ælian.* de var. hiſtor.

(7) *Alciat.* embl. 193. vbi plura *Minoes* & *Sanctius*, vide eoſdem embl. 54.

Ante diem vernam boreali cana palumbes
Frigore nidificat, præcoca & ova fovet:
Mollius & pulli vt iaceant, ſibi vellicat alas,
Queis nuda hiberno deficit ipſa gelu
Ecquid Colchi putet, vel te Progne improba? mortem
Cum volucris propriæ prolis amore ſubit.

Et Iuvenalis, (8) Pontiæ crudeliſsimum facinus refert & increpat, quæ duos filios veneno necavit.

(8) *Iuven.* ſatyr. 6.

——— Sed clamat Pontia feci
Confiteor, puerique meis aconita paravi,
Quæ deprehenſa patent. facinus tamen ipſa peregi.

Tu ne duos vna ſæviſsima vipera cœna?
Tu ne duos? ſeptem ſi ſeptem fortè fuiſſent.
Credamus tragicis, quicquid de Colchide torvâ,
Dicitur & Progne.

Cuius etiam Pontiæ ſcelus nefandum, Epigrammatarius Martialis (9) expreſsit, Gallæ ſceleri comparans, quæ non minori crudelitate tres natos fame peremerat, in hæc verba.

(9) *Mart.* lib. 2. Epigr. 34.

Cum placeat Phileros tota tibi dote redemptus.
Tres pateris natos Galla perire fame,
Perpetuam Dij te faciant Philerotis amicam
O! mater qua nec Pontia deterior.

Sed vt à Poetis ad Hiſtoricos tranſeamus, nemo erit, qui ſine maxima execratione atrox barbarùmque regis Deiotari facinus legere poſsit, quem poſt Plutarchum, (10) Cœlius Rhodiginius, & M. Ant. Muretus commemorant, plures habuiſſe filios, quorum cùm ipſe vni relinquere imperium, atque omne patrimonium ſuum cuperet, quò id faciliùs efficeret, cæteros omnes manibus ſuis trucidavit, vinitorum exemplo, qui cum vitis aliqua complures emiſerit ſurculos, vnum tantùm ex his relinquere, alios amputare conſueverunt, vt is qui relinquitur, maior & robuſtior fiat. In Galilea etiam latronem quendam ſeptem filios ſimul cum vxore in Herodis regis præſentia occidiſſe, idem Cœlius (11) recenſet. Sed nèque minor illius Mariæ crudelitas videretur, niſi neceſsitas maleficium quodammodo temperaret, quæ, vt Egeſippus (12) narrat, fame coacta, quæ omnem affectum excludit, Hieroſolymitani belli temporibus filium in fruſtra conſectum, igni percoxit, vt hiantes, vt Cœlius (13) ait, ventris latratus expleret. Laudicis autem immanitas omni excuſatione, quin & fide maior iudicari poterit, quæ ex ſex virilis ſexus filijs ex marito Ariarate Cappadociæ rege iam defuncto ſuſceptis, metuens, ne ab adminiſtratione regni adulter eius, quem perditè amabat, à filijs prohiberetur, quinque parricidiali poculo, vt Patricius (14) ex alijs retulit, interfecit: Vnum qui adhuc à nutritoribus alebatur, à materno furore ac diro ſcelere cognatorum cuſtodia eripuit, qui deinde matri (quæ parvo poſt tempore concurſu

(10) *Plutarc.* relatus à *Cœl.* lib. 11. c. 17. *Muret.* lib. 8. var. cap. 24.

(11) *Cœl.* ſup.

(12) *Egeſippus* de excid. Hieroſol. *Ioan. Sarisberienſ.* in policrat.

(13) *Cœlius* qui eleganter eand. hiſt. refert lib. 13. lect. ant. c. 20.

(14) *Franc. Patr.* de regn. li. 4. tit. 11

to-

totius populi propter nimiam ſævitiam trucidata eſt) ſucceſsit in regno,& regiam ſobolem iam propè per ſcelus extinctam propria virtute inſtauravit. Sævus etiam nimis Manlius Torquatus ab ſcriptoribus (15) appellatur, quicquid non ſervati imperij cauſam in nece filij pretenderit: quemadmodum & Spartana illa mulier Damatria,quæ cùm accepiſſet filium vili atque ignavo animo eſſe, domum reverſum manu ſua occidit, ac Græcis verſibus ſepulchro inſcripſit,vt Plutarchus recenſet (16)

(15) *Valer.* & alij infra citandi.

(16) *Plu.* in apoph. Lacon. circa fin.

Hunc timidum mater Damatrion ipſa peremit.
Nec dignum matre, nec Lacedæmonium.

Sed & aliud mulieris cuiuſdam parricidium miraculosàmque eius vltionem apud Sophronium (17) legimus,ait enim illam cùm intra navigium admiſſa fuiſſet, tam etſi ſecundi eſſent ventorum afflatus, quieſcente mari,cùm reliqua omnia navigia felicisſima navigatione vterentur: illud vnum velut immobile dies quindecim ſubſtitiſſe,ſumma itinerantium omnium nautarùmque mœſtitia, quouſque gubernator ad divinam opem confugiens reſponſum audijt divinũ; Eijciendam mulierem cui Mariæ nomen erat; Accitam igitur rogavit, vt ſcelera indicaret, vnde omnibus iacturam pati tantam, ipſa vna cauſam præbuiſſet; apperuit illa peremiſſe ſe filios duos, vbi ad ſecundas nuptias viam aperiret, ac nec ſic invemiſſe. Tunc gubernator mulierem in ſcapham deſcendere iuſsit; mirum tunc accidit, ſcapha quinquies in girum agitata, in imum cum muliere demerſa eſt. Navis autem poſthæc tanta velocitate iter percurrit,vt triduo iter omne abſolverit, quod non niſi quindecim diebus confici potuiſſet. Verùm Dijs meliora, quàm vt ego eorum omnium catalogum faciam, qui naturæ legeș tranſgreſsi, in proprios filios crudeliter ſævierunt; præſertim cùm huiuſcemodi monſtra, quæ fuerant potius oblivione perpetua damnanda, paſsim in aliorum ſcriptis connumerentur. (18) Quare ſufficiat exempla alijs minùs cognita retuliſſe, & illud tandem pro coronide ſubijciamus, Conſtantinum Cæſarem,qui primus (vt diximus ſupra) cullei pœnam in filiorum interfectores extendit, in idem crimen, quod graviter

(17) *Sophron.* in prato ſpirit. c. 76. refert *Matolus* dier. canic. colloq. 10. pag. 397.

(18) *Valer.* lib 5.c. 7. *Bapt. Fulgoſ.* lib. 5. c. 8. *Textor* in officina. 1. part.

adeò

adeò damnavit, non multis postmodùm annis incidisse. Nam Crispum filium, & Licinium ex sorore natum, quibus Consulibus severissimam in parricidas legem promulgaverat, item etiam & Faustam vxorem crudelissimè occidisse narratur, (19) vt contra Evagrium & Sozomenum eruditè ostendit Cæsar Baronius, (20) & apertè testatur Sidonius Apollinaris, (21) qui postquàm hos versiculos retulit, qui in Constantini palatij foribus appensi fuerant,

Saturni aurea secla quis requirat?
Sunt hæc gemmea, sed Neroniana,

ita subdit, *quia scilicet prædictus Augustus iisdem fermè temporibus extinxerat coniugem Faustam calore balnei, filium Crispum frigore veneni.* Cuius sceleris causam licèt Zonaras (22) & Muretus fuisse dicant, quòd Fausta Crispum Constantino ex concubina natum, insano amore correpta, cùm ad concubitum pellicere nequivisset; apud patrem, eodem modo vt Phædra Hippolytum, accusavit, vt à quo adamaretur, sua pudicitia sæpè sollicitata, quem Constantinus re non satis considerata immerètem morte mulctavit, & deinde veritate cognita, de ipsa quòque vxore, cùm ob impudicitiam, tùm ob filij cædem pœnas exegit, ea in balneum vehementer calefactum introducta, & nimio æstu præfocata. Adhuc tamen Constantinus ipse horum parricidiorum pertesus, quæ fortè non adeò iusta ratione patravit, Augures pro tanti criminis purgatione & expiatione consuluit, à quibus cum nullam acciperet formam, qua ablui hoc facinus posset; doctus Christianam fidem per Baptismi susceptionem scelera omnia abolere, salutarem aquam, vt Baronius exactissimè & diligentissimè probat, susscepit, eorum (23) inde errorem reijciens, qui anilibus fabulis ducti, illum in morte, vel dum lepra laboraret, regenerationis lavacrum à Sylvestro Pontifice accepisse, fatentur.

(19) Ità tradunt *Oros.* lib. 7. c. 28. in fin. *Eutrop* libr. 10. *Sext. Aur. Vict.* & *Petr. Mexia* in vita Constantini.

(20) *Baron.* 3. tom. annal. ann. Christi 324.

(21) *Sidon. Apoll.* 5. epist. 8.

(22) *Zonaras* 3. tom. annal. in vita Constant. *Muretus* lib. 1. var. c. 12.

(23) Trādit *Alciat.* lib. 7. pareg. c. 19.

CA-

CAPVT XII.

Parricidij teneri matrem, non quæ natum tantùm, verùm & quæ conceptum filium abegerit, & abortum procuraverit. In hac re communiter animatum fœtum ab inanimato distingui. Id an iure factum? Tryphoninus in lege Cicero, D. de pœnis, exponitur. In abortum curantes Iuvenalis, Ovidij, Ciceronis, & Tertulliani elegantissima verba. Gravius homicidio hoc crimen videri. Nulla ratione excusari.

VERBIS potiùs quàm rebus impositæ hæ leges viderentur, quæ illatam filijs à parentibus necem severissimis pœnis vindicandam statuunt, nisi quotidianis constaret exemplis, incredibile hoc scelus, & vltra audaciam positum, sæpè fieri; atque ita prudentissimè legum sanctionibus cohiberi. Sed verò quoniam non in natos tàtummodò filios, iustis interdum causis commoti, excandescere solent parentes; sed & multoties accidit, vt matres vel dum famæ & pudori consulunt, vel dum parentum odia in filios immerenteis conijciunt, in propria viscera sæviant, & medicamentis ad faciendum abortum desumptis, filium claustris adhuc maternis inclusum pessimo, & crudeli exemplo interficiant. Videndum est nunc, an hoc facinus parricidij supplicio sit expiandum? Et fuere quàmplures, (1) qui aientem partem absque aliqua hæsitatione defenderint, eo præcipuè casu, quo iam fœtus formatus & animatus extiterit. A quibus lex Moysis à Divo Augustino (2) relata, stare videtur, quæ partum, mulieris, vel alterius cuiuslibet facto, postquam iam animal esset, abactum, capitale crimen esse constituebat: sin minùs pecuniaria pœna mulctabat. Item & communis nostrorum traditio, (3) quæ iuxta hanc distinctionem Iurisconsultorum responsa in abortus pœna constituenda, variantia, componit, & homicidium in abortione infantis committi constituit, cùm hanc recepta homicidij diffinitio (4) omninò conveniat. Accedit his, quod, qui abortionis, aut amatorium po-

(1) *Pet. Gregor.* lib. 36. Syntagm. c. 15. n. 17. *Ferd. Mendoz.* lib. 3. Concilij Illiberit. cap. 52.

(2) Exodi cap. 21 quæ refertur à *D. Augustin.* in cap. Moyses 32. q. 2. facit ca. sicut 20. de homicidio, tradit *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. num. 2. cum seqq.

(3) Gloss. & alij in l. Divus. de extraordin. crimin. recepta à multis, quos refert & sequitur *Ægidius Bess.* in praxi, tit. de homicid. n. 5 *Covarr.* in Clemen. si furiosus. 2. p. §. 3. nu. 1. *Iulius Clarus* 5 sententi. § fin. quæst. 68 nu. 2. *Menochius* casu. 357. n. 4. & 5. *Cuiac.* li. 19. observ. c. 20. qui ita accipiùnt dicta l. Divus, & l. si mulier. de ficar. l. penult. C. eod. tit. l. 8. tit. 8. partit. 7. & alias. Vide etiam *Revard.* 3. coniect. cap. 1.

(4) C. homicid. 23 q. 5. cap. homic. de pœnitent. dist. 1. notat *Vela* de delict. c. 3. q. 2. n. 3.

cis-

culum dederint, etiam si ex eo mulier aut homo non perierit, tamen quia mali exempli res est, humiliores in metallum damnantur, honestiores in insulam amissa parte bonorum relegari, vt tradit Iulius Paulus, (5) iubentur. Quæ pœna in legibus Vvisigothorum (6) expresse ad vltimum supplicium his verbis extenditur: *Qui mulieri prægnanti poculum dederit ad necandum infantem, vel ad faciendum abortum, occidatur.* Quamdam quoque Milesiam mulierem, quòd ab heredibus secundis, accepta pecunia, partum sibi ipsa medicamentis abegisset, rei capitalis esse damnatam Tryphoninus ex Cicerone recenset: (7) quem locum est cur meritò difficilem reputemus, quòd constat ex secunda eius parte, mulierem alteram, quæ suis visceribus vim intulit, ne inimico marito, à quo iam diverterat, filium procrearet, temporali tantùm exilio ab Imperatoribus coercitam fuisse. Quòdque vt ibi Budæus advertit, & post illum Covarr. (8) & Menochius notarunt, Cicero, ex quo Consultus illius responsi verba desumpsit, de fœmina loquitur, quæ necdum animatum partum potionibus hausti abegit, quæ, si vera est supradicta distinctio, non debuit adeò gravi supplicio damnari. Sed quidem probandum est, quod docti viri (9) respondent, ideò in eo casu pœnam exacerbatam, quod mulier pecunia inducta tantum facinus perpetraverit, atrociora namque & maiori animadversione digna iudicantur delicta, quæ ob pecuniæ interventum, quàm quæ odio vel gratia patrantur. (10) Vt verò in viam è diverticulo redeam, in Vvormacensi concilio (11) cautum etiam invenimus, vt non solùm qui animatum partum abegerit, verùm & qui explendæ libidinis causa, vel odij, homini aut mulieri quippiam fecerit, vel potu propinaverit, vt non possit generare, vel concipere, vel soboles nasci, vt homicida puniatur. A quo nec abest Stephanus Papa, (12) qui cùm in morte infantis homicidium committi probare contenderet, ita inquit: *Quia si ille, qui conceptum in vtero per abortum deleverit, homicida est; quanto magis, qui vnius saltim diei puerulum peremerit, homicidam se esse excusare nequibit?* Sed neque bonorum auctorum testimonijs deficimur, quibus sceleris hu-

(5) *Paul.* in l. si quis aliquid 38. §. qui abortionis. D. de pœnis, & lib. 5. sen. tit. 23. *Mantua* in Enchir. c. 241.

(6) Leg. Vvisigot. 1. lib. 6. tit. 3.

(7) *Tryph.* in l. Cicero. 39. de pœn.

(8) *Covar.* vbi sup. & lib. 2. var. c. vlt. n. 10. *Menoch.* d. cas. 357. n. 5. *Tib. Decian.* sup. vide etiam *Osascum* decis. Pædem. 60. per tot.

(9) Ita docet *Menoch.* pluribus alijs relatis vbi sup. nu. 13. & 14. & elegan ter *Cuiac.* d. lib. 19. obser. c. 9. in princ. *Dionys. Gotof.* in d. l. Cicero.

(10) Cap. pro humani. de homicid.

(11) Refertur in c. si aliquis 5. de homicid. idem cautũ est in abortu in 6. Synod. Constantin. can. 91. quem parricidium vocat *Matisconense* can. 6. relat. à *Burch.* 3. decr. c. 220.

(12) *Steph.* in cap. consuluit. 20. 2. q 5

huius atrocitas execretur,& non mitiori quàm homicidium pœna mulctanda dicatur. Nam Iuvenalis (13) frequentiam huius criminis dolens sic ait:

(13) *Iuven.* satyr. 6.

Sed iacet aurato vix vlla puerpera lecto
Tantum artes huius, tantum medicamina possunt,
Quæ steriles facit, atque homines in ventre necandos
Conducit, &c.

Et Ovidius (14) aureis carminibus in hanc rem eleganter scriptis, matres detestatus, quæ in suos fœtus ita crudeles sunt, inter alia sic inquit:

(14) *Ovid.* libr. 2. amor. eleg. 14.

Qua prima instituit teneros avellere fœtus,
Militia fuerat digna perire sua.
Si mos antiquis placuisset matribus idem,
Gens hominum vitio deperitura fuit.
Quid plenam fraudas vitem crescentibus vuis?
Pomàque crudeli vellis acerba manu?
Sponte fluent matura sua, sine crescere nata,
Est pretium parvæ non leve vita moræ.
Vestra quid effoditis subiectis viscera telis?
Et nondum natis dira venena datis?
Colchida respersam puerorum sanguine culpant:
Atque sua cæsum matre quæruntur Itym.
Utràque sæva parens, sed tristibus vtràque causis,
Iactura socij sanguinis vlta virum est.
Dicite, quis Tereus, quis vos irritet Iason
Figere sollicita, corpora vestra manu?
Hæc nèque in Armenijs tygres fecere latebris,
Perdere nec fœtus ausa leæna suos.

Cicero quòque in Cluentiana hoc facinus etiam in partu necdum animato gravissimè vindicari debere testatur: *Quia aufert spem parentis, memoriam nominis, subsidium generis, heredem familiæ, designatùmque Reipublicæ civem.* Sed melius cæteris Tertullianus Aristotelem (15) notans, qui antequàm infans sensu & vita præditus esset, abortum permittebat, hæc scripsit elegantissima verba: *Nobis homicidio semel interdicto, etiam conceptum vtero, dum adhuc sanguis in hominem delibatur, dissolvere non licet. Homicidij festinatio*

(15) *Arist.* 7. polit.

est prohiberi nasci: nec refert, natam quis eripiat animam, an nascentem disturbet; homo est & qui est futurus; etiam fructus omnis iam in semine est. Hactenus Tertullianus: (16) ex cuius verbis, nec non ex reliquis quæ supra retulimus, iam liquidò apparet, abortum præcipuè partus iam animati homicidij speciem habere. Vnde cùm homicidium parentum vel filiorum in parricidij nomen,& suppliciũ transierit,(17) non dubitarem cullei pœna matres afficere, quæ tam dirum facinus commisissent. Præsertim cum apud Minutium Felicem in Octavio parricidij nomine hoc crimen appelletur. *Sunt*, ait, *quæ in ipsis visceribus medicaminibus epotis originem futuri hominis extinguunt, & parricidium faciunt antequam pariant.* Quamvis Menochius (18) cuius sententia forensi vsu recipi solet, mitiùs se in hoc crimine habeat,& pœnam iudicum arbitrio relinquat. Nam si eas,quæ in iam natu grandiores filios, eorum forsitan iniuriis percitæ,sæviũt, parricidij damnamus, cur non in eas eodem gladio leges insurgent, quæ innocentes animas & temporali hac vita immaniter privant? & quod dolendum est magis,nondum sacro baptismate lotas, æternæ illius gaudijs,& præmijs spoliant? Quod si Iustiniano Cæsari (19) satis crudele visum est, eum qui non sentit, ingratum existimari, & alieni odij causa, ab vltima suæ matris hereditate repelli: quanto magis censeri atrox,& crudele debebit, partum necdum in lucem editum, spe lucis privare, aut propter mariti odium contra divina humanàque iura perimere. Etenim vt rectè in non absimili casu scribit Ovidius. (20)

Quid puer admisit tam paucis editus horis,
Quo læsit facto vix bene natus avum?

Et, vt non minus rectè Quintilianus. (21) *Quid hæc ætas committere potuit tanta animadversione dignum? lex abdicationis adversus ferociam iuvenum constituta est. Hæc verò infirmitas adeò nocentis nomen non recipit, vt vix recipiat innocentis.* Quod si id fortè vt famæ consulant faciunt, & ne prægnantes derectæ, labis cuipæque ruborem apud eos,quibus cum vivunt,contrahant,adhuc tamen.

Summum credo nefas animam præferre pudori,

Et

(16) *Tertull.* in apol.cap.9.

(17) L.1. D.ad legem Pomp.de parricid. l. vnic. C. de his qui parent.

(18) *Menoch.* de cas.357. *Tiraq.* in l. si vnquam,verb.suf cepe.liberos,num. 127.qui docent pœnam homicidio impositam, nunquam ad abortum trahi.

(19) *Iustin.* in l. si quis in suo.§.legis. C.de inoff.

(20) *Ovid.* in epist. Cana.ad Mac.

(21) *Quintil.* decl. 279.

Et propter vitam vivendi perdere causas.

Et vt optimè inquit Claudius Minoes, (22) vitam eam non iudico, *quæ assiduo sibi malè conscia, nocte dièque suum portet in pectore testem.* Quibus & alia conveniunt, quæ eleganter in huius criminis detestationem Sixtus (23) Quintus P. M. gravissima ei supplicia constituens, recensuit.

(22) *Claud. Min.* ad Alciat. emb. 193

(23) *Sixt. Pap. 5.* in constit. 23. de facient. & procuran. abortum, quam tamen ad antiquum ius reduxit *Greg. XIV.*

CAPVT XIII.

Maritum qui vxorem, vel vxorem quæ maritum occiderit, culleo insui debere, negatum à quibusdam, à multis assertum, Hispanà lege expressè sancitum. Huius rei rationes ex coniugum amore petuntur. De quo plurima diligenter congerimus. Coniuges sibi invicem insidiantes maius parricidio crimen admittere Chrysostomi & Stephani verbis probatur. Murenæ & viperæ exemplo cum D. Basil. & Alciato coniugalis concordia & charitas suadetur. Cur fel in Iunonis pronubæ sacris non adhiberetur? Formula illa, vbi tu Caius ego Caia, quò tenderet? Nova eius explicatio. Vxores maritis æquales esse debere. Dominas sæpe in legibus appellatas. Interdum filiorum loco fuisse. Pœnas malis maritis impositas. Qui coniugum amorem propriæ vitæ prætulerint. Vtrum hæc pœna ad sponsos trahatur? Martiani responsum exponitur.

APARENTIBVS & liberis, ad coniuges, nec inopportunè, vt arbitror, transitum nostra faciet oratio. Nam & hi sibi artissimis amoris & necessitudinis vinculis copulantur, & divinæ & humanæ domus, sacrorum etiam atque fortunarum omniũ socij esse dicuntur, (1) neque secus sibi, quàm parentes liberis sunt. Apud Gallos enim, si Cæsari (2) fidem habemus, viri in vxores non secus ac in liberos dominationem habebant: & Romanis, vt ex Vlpiani fragmentis (3) colligitur, ea quæ per coemtionem in viri manum conveniisset, filij loco quoad omnes iuris civilis effectus reputabatur. Quinimo & coniugalem amorem quemlibet alium longè latèq; superare,

(1) L. 1. de ritu nup. l. adversus. C. de cri. expil. hered l. 1. D. rer. amot.

(2) *Cæsar* lib. 6. de bello Gallic. quod & hodie apud eos durat teste *Tiraq.* in l. 1. conn. n. 4.

(3) *Vlp.* in frag. tit. *Dionys. Hal.* lib. 2. *Pet. Velleius à Guevara* ad Topica Cicer. §. 8. nu. 3.

re,illud Dei Opt.Max. oraculum satis ostendit. (4) *Propter hanc relinquet homo patrem suum, & matrem, & adhærebit vxori suæ.* Et Propertianum (5) carmen admonuit, dum ait,

Omnis amor magnus, sed aperte in coniuge maior.

Quod non dubiè insinuasse etiam Imper.(6) videtur, dum vxores,novis maritis,non res tantùm filiorum verùm etiam & vitam addicere, tradit, & Bartolus iuris nostri Coryphæus, (7) expressis verbis testatus est,inquiens, *coniuges se invicem plus diligere,quàm proprios filios.* Et Quintilian. (8) sic patrem quendam loquentem inducit: *Filium & virum habere non poteras,reddi tibi quem magis amabas,siste iam lachrymas,maritum reducem & incolumen accipe.* In quam eãdem sententiam Ioannes Nevizanus (9) post alios considerat,annulum in desponsatione eam ob causam adhibitum fuisse, vt summæ dilectionis signum ostenderet, & eius rotunditas,quæ est infinita, amorem coniugum infinitum etiã esse debere,declararet. Aitq; annulum olim ferreum fuisse, eiq; adamantem inclusum, vt ostenderetur, non aliter coniugis amorem,vxorem à patris amore retrahere,quàm adamas ferrum à magnete retrahere solet.Ex his apparet, iustis de causis,& communi Doctorum (10) calculo, & forensi vsu receptum, vt parricidij crimen & supplicium in maritum, qui vxorem occiderit, & è contrario, locum habere existimetur.Nam si ex charitatis,& amoris vinculis,facinoris immanitatem metimur, procul dubio aut nullum,aut hoc maximè scelus hàc debuit pœna coerceri. Quæ opinio licet à Ioanne Oinothomo (11) & Matth.Vvesemb. damnetur, qui contendunt cullei pœnam,& parricidij nomen solùm in ascendentibus,& descendentibus locum habere, nostro tamen iure inspecto,(12) omni dubitatione remotà admitti debebit, & iuxta iuris communis sanctiones (13) adeo vera videtur,vt non solùm parricidium,verum detestabilius parricidio scelus in coniugis nece perpetrari, notabilis quædam decretorum glossa (14) tradiderit, quæ Nevizano,(15) & alijs,quos ipse recenset,vehementer probatur.Quorum herclè iudicium magna ratione niti,quilibet dicet, qui attentè Divi Chrysostomi verba perlegerit, qui postquàm virorum

in

(4) *Genes.*2. *Matt.* 19. *Mar* 10. *Paulus* ad Eph. 5.5. *Esdræ* 3.c.4.

(5) *Propert.*lib.4.

(6) L.lex quæ tuto res. vers. lex enim non solum.C.de admin.tut.

(7) *Bart.* in l.pater Severinam. §. socrus. de condi. & demonst.

(8) *Quint.de cl.6.*

(9) *Nevizan.* in Sylva nup.lib.3. n.13. vide etiam *Brisson.* de ritu nup.pa.3.

(10) Ita tenet glossa,verb. iuxta modum in c.fi.de stat. monach. omnes in l.1. de parric. & in §.alia. inst. de pub. iud.*Gomez*, *Carrer. Plaza*, & alij, quos refert & sequitur *Vela* de delict.c.27 n.4.& vltra eos *Per. Arod.* lib.8. rerum iud.tit.6.cap.16. & *Mantua* in Enchir. c.73. *Auxus Rober.* rer.iud. lib.1. c.14. *Tib.Dec.*lib.9.crim. c.11.

(11) *Oinot.* & *Vvesēb.* in §.alia deinde

(12) Ex l.12.tit.8 part.7.

(13) D.l.vni.C.de his qui parent.d.§. alia deinde,facit l. vlti.C.de siccarijs, vbi modus quæstionis habendę in hoc crimine traditur.

(14) Glo.in c.admonere, verb.existimes.33.q.2.

(15) *Neviz.* in sylva nup. lib.1. n.43.

in vxores sævitiam, maximam eorum ignominiam esse probaverat ita subdit: (16) *Etenim summa iniuria est, vitæ sociã, & in rebus necessarijs anteà tibi coniunctam, tanquam mancipium ignominia afficere. Ideo huiusmodi virum, si quidem vir appellandus est potius quàm fera, & patricidæ, & matricidæ similem esse dixeris. Nam si patrem & matrem vxoris gratia relinquere præcipimur, non vt iniuriam ei faciamus, sed divinam legem impleamus, & ipsis parentibus tam gratum hoc est, eam contumelia afficere, propter quam parentes Deus dimittendos præcipit, nonne hoc tantùm insania? &c.* Sed & facit etiam in hanc rem, & huius criminis diritatem ostendit, gravissimum Stephani Papæ (17) ad Hastulphum quemdam, decretum, vbi ei propter vxoris cædem asperrimam pœnitentiam iniungens, ita exorditur. *Admonere te cum lacrymis, & multo gemitu cordis curamus, fili Hastulphe: sed non filius debes dici, qui tam crudeliter infelix homicidium perpetrasti: nã occidisti vxorem tuam partem corporis tui, legitimo matrimonio tibi sociatam, sine causa mortis, non tibi resistentem, non insidiantem quoquo modo vitæ tuæ. Non inveniste eam cum alio viro nefariam rem facientem, sed concitatus à diabolo, impio furore inflammatus, latronum more, atrocius gladio tuo, crudelior omni bestia, peremisti, &c.* Vnde & Horatius libro tertio Carminum, ode 2. Danai filias ita detestatur.

Impiæ nam quid potuere maius?
Impiæ sponsos potuere duro,
Perdere ferro.

Et Alexandet Regis Spitamenis vxorem, quæ trucidati mariti caput gestabat, aversatus est, atque illam è castris excedere iussit, vt Quintus Curtius libro 8. recenset. Divus quoque Basilius magnus (18) viperæ exemplo quæ cum murænã marina electo prius ex stomacho diro veneno congreditur, maritis suadet, vt reverentia coniugij, animi inclementiam, & inhumanitatem in vxores, deponant: quod Alciatus (19) noster, eleganti complexus emblemate, ita inquit:

Cum furit in Venerem, pelagi se in litore sistit.
Vipera, & ab stomacho dira venena vomit:
Murænamque ciens ingentia sibila tollit,

At

(16) *Chryso.* in prior. *Paul.* ad Corinth. epist. hom. 26. refert illum *Tiraq* in l. 8. conn. nu. 8. vide etiam *Ariostum* cãtu 5. in princ. qui eleganter in eos qui in vxores sæviunt invehitur. Et *Mant.* in Enchir. cap. 123. qui docet gravius esse vxorem, quam matrem occidere, & *Balduin.* in §. sed & maior, n. 10 inst. de his qui sunt sui. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 11. per tot.

(17) *Steph P.* in c. admonere. 33. q. 2.

(18) *Basil.* in exam. orat. 7.

(19) *Alci.* embl. 191.

At ſimul complexus appetit illa viri.
Maxima debetur thalamo reverentia: coniux
Alternum debet coniugi & obſequium.

Et Cato ille Cenſorinus, tantum cultus & venerationis deberi vxori cenſebat, vt quiſquis ei manus intuliſſet, non aliter inſectandus eſſet, quam ſi Deorum ſimulacra audax temeraſſet. Neque aliud ſignificare veteres illi Ethnici volebant, ex quorum inſtitutis, vt ex Plutarcho (20) didicimus, qui Iunoni Pronubæ ſacrificabant, fel in ſacris non adhibebant, ſed è victima exemtum, iuxta aram infodiebant, ſignificantes à matrimonio bilem omnem procul eſſe oportere, & iram atq; odium & amaritudinem à coniugali iucunditate eſſe ſequeſtrandam. Quò etiam ſolemnem Romanorum morem ſpectaſſe, ex eodem Plutarcho, (21) & alijs cognovimus, vt ſponſam introducentes iuberent dicere: *Vbi tu Caius ergo Caia*, quaſi cum viro paciſceretur, omnia inter eos communia eſſe debere, & vbi maritus dominus & domus compos, ibi quoque vxorem dominam atque heram futuram. Aut vt ego magis exiſtimo (relicta alia Euſtachij (22) interpretatione) vbi gaudens maritus, ibi gaudentem quoque vxorem eſſe debere. Invenio enim apud Romanos, *Caios*, à gaudio appellatos, eoſque vt ex Valerio (23) conſtat eo nomine ſignificari, qui cum maximo parentum gaudio naſcerentur. Quam inter coniuges æqualitatem rerum omniũ creator affatim denotavit, cum ex Protoplaſti Adami latere, non autem ex pede aut capite Evam formaverit, (24) & Romani non obſcurè ſignificabant, vxores dominas & matres familias appellantes, vt doctè Fornerius (25) & Cuiacius oſtendunt, & noviſsimè inſignis D. Ant. Pichardo vir non modo de ſchola noſtra, verùm de ipſa quoque iuriſprudentia optimè meritus, in præclara diſputatione, quam de promiſcua coniugum nobilitate nuper excuſsit. Et adeò eis omniũ bonorum dominium communicantes, vt rectè dicere Columella (26) potuerit: *Nihil in domo coniugali apud priſcos diviſuum conſpici, nihil quod aut maritus aut fœmina proprium ſui iuris eſſe diceret, ſed in commune conſpiciebatur ab vtroque.* Nec minus rectè Plutar. (27) hinc donationes inter coniuges

(20) *Plutar.* in præcep. connub.

(21) *Plut.* in prob. c. 28. *Eraſ.* in adag. vbi tu *Caius*, *Alex. ab Alexan.* 5. gen. c. 4. *Briſſ.* de rit. nupt. fol. 32 *Mant.* in Enchir. c. 122.

(22) *Euſtach.* lib. 2. & 14. *Iliad.* quam probat noſter *Ioan. Pareja* in repeti. c. 1. de cenſib.

(23) *Valer.* (ſi tamen is eſt) in libr. de prænomin. ant.

(24) Geneſ. 1. notant multi ex Theologis quos refert *Tira.* in l. 8. conn. n. 10 *Mant.* in Ench. c. 73. *Picta* poeſis pag. 53

(25) *Forner.* lib. 1. ſelect. c. 11. *Cuia.* novell. 22. & ante eos latè *Tiraq.* l. 10. connub. nu. 5.

(26) *Colum.* in præfa. lib. vlti. de reruſt.

(27) *Plutar.* in præcep. connub. ca. 36. & in probl.

ges prohiberi, quòd absurdum legislatores existimaverint, aliquid inter eos reperiri quod commune non esset. Quam rationem meliorem his, quæ à nostris Iurisconsultis (28) proferuntur, multi emunctæ naris auctores (29) non malè censuerunt.

Vnde qui naturale hoc fœdus, & mutuam corporum & animorum coniunctionem, quæ matrimonij interventione contrahitur, insuper habent, & vitæ ac saluti, quæ vna ambobus esse debebat, insidias tendunt, merito atrocissima hac parricidij pœna plectuntur. Nam si Spartæ, vt Plutarchus (30) testatur, severissimum supplicium malo marito ex legibus erat indictum: Et apud Romanos malæ tractationis actio (31) vxori in virum à quo non vt oportebat acciperetur, iure optimo concedebatur: cur non maxima inferendæ cædis audacia, maximo etiam supplicio coerceretur? prout Romæ à Tiberio, & Senatu, Plautium Silvanum prærorem damnatum legimus, (32) quòd Aproniam vxorem è fenestra dedisset præcipitem, qui tamen damnationem voluntaria morte antevertit. Non sic sanè Tiberius Grachus, qui vxoris vitam propriæ vitæ præposuit. (33) Non sic alij coniuges qui maritalem fidem egregijs exemplis asseruerunt. (34) Non sic denique Erulorum, Indorum, & aliorum barbarorum vxores, quæ se se eodem quo maritus rogo cõburendas inijciebant, aut post illius sepulchrum laqueo accepto vitam finiebant. (35) Hæc tamen quæ de viris & vxoribus diximus, non facilè ad sponsos de futuro (quidquid contrarium Plaza (36) arbitretur) extendenda censerem: nam licèt hi sententia legis Pompeiæ de parricidijs comprehendi à Martiano (37) dicantur, id tamen ad eam illius legis partem spectat, qua, legis Corneliæ de siccarijs pœna irrogari iubetur: Cullei autem supplicium, quod ex rationis paritate maritis infligitur, porrigi ad sponsos non debet, vt bene D. Ioan. Vela (38) prævidit; in his namque consideratæ à nobis causæ non militant, & raro aut nunquam, præsertim in pœnalibus, vxorum appellatio ad sponsas extenditur, vt latissimè ille librorum meluo Tiraquellus (39) probavit.

(28) In l. 1. & seq. de donat. inter.

(29) *Alciat.* 3. disp. c. 14. *Duaren.* ad tit. fol. matr. titul. de nup. c. 1. *Corras.* 5. miscel. c. 14. & lib. 2 c. fi. in fine.

(30) *Plut.* in Lysan.

(31) L. consensu, C. de repud. vide *Ioa. Gutier.* lib. canonic. quæst.

(32) Apud *Quintilia.* & *Pet. Ærod.* li 8. rer. iud. tit. 6. c. 16.

(33) Vide *Valer.* li. 4. c. 6. *Cic.* de divinat. *Plutarch.* in Grachis.

(34) Vide *Valer.* sup. & lib. 6. cap. 7. *Bap. Fulgos.* lib. 4. c. 6

(35) De Erulis Danubij accolis *Procopius* de Indis Catharis, & alijs. *Pet. Ærod.* lib. 8. tit. 5. c. 1

(36) *Plaza* de delic. c. 22. n. 31.

(37) *Martian* in l. sed est sciendum, ad leg. Pom. de parric.

(38) *Vela* de delict. d. c. 27. n. 4. contra Plazam sup.

(39) *Tiraq.* post ll. conn. in princ. ex nu. 21.

CA-

CAPVT XIIII.

Cullei pœnam novioribus legibus, quibus Hiſpana noſtra conſentit, non in parentes & liberos, vxores & coniuges tantùm, ſed & in quorundam etiam propinquorum interfectores irrogatam videri. Quinam hi ſint. Parentum nomen ad conſanguineos interdum extendi. Martianus, Iuſtinianus, & Alphonſus explicati. Cullei pœna propinquorum necem non vindicari, tandem contra communem defenditur. In fratrum occiſſoribus res in dubium vocatur. De fraterno amore plurima. Inſignes Quintiliani & Valerij in fratricidas loci. Parricidij nomen fraternæ cædi à bonis auctoribus datum. De Romuli parricidio. Livius an malè crimen Horatij, perduellionem dixerit?

SPECIALIS cullei pœna, quæ in aſcendentium & deſcendentium interfectores Conſtantiniana lege (1) reperitur inducta, latius, ſi Iuſtiniani (2) verba perpendimus, patere videtur. Nam & conſcios criminis & ſi extranei ſint, manifeſtè comprehendunt; & generaliter eas omnes perſonas teneri volunt, quæ ea nobis affinitate iunguntur, quæ nuncupatione parentum continentur. Quam Iuſtiniani deciſionem ſequutus Alphonſus Rex noſter, (3) & Martiani reſponſum (4) ad verbum tranſcribens, parricidij reos eſſe, & ſingulari illa cullei pœna à maioribus inſtituta puniendos ſtatuit, non eos tantùm, qui aſcendentes, & deſcendentes in infinitum occiderint, ſed & illos etiam, qui fratrem, ſororem, patruelem, matruelem, patruum, avunculum, amitam, materteram, conſobrinum, conſobrinam, virum, vxorem, generum, nurum, ſocerum, vitricum, privignum, privignam, novercam, patronum, aut patronam vita privaverint. Vnde Greg. Lopez (5) illius legis auctoritate admonuit, iam hodie pœnam cullei, quæ olim iuxta Modeſtini reſponſum (6) ſolùm parentum occiſſoribus irrogabatur, ad reliquas alias perſonas, quarum mentionem fecimus dubio procul extenſam videri. Quod etiam in ter-

(1) D. l. vnic. C. de his qui parent.
(2) *Inſt.* in §. alia, de pub. iud.
(3) *Alph.* in d. l. 12 tit. 8. par. 7.
(4) *Mart.* in l. 1. D. ad leg. Pomp. de parricid.
(5) *Greg. Lop.* d. l. part. verb qualquier dellos.
(6) *Modeſt.* in l. pœna 9. verſ. qui alias, D. de parri.

terminis iuris communis post Constantini & Iustiniani sanctiones omnes ferè interpretes (7) admiserunt. In transversalibus vsque ad quartum gradum; in parentibus & liberis absque vlla gradus præfinitione, hanc pœnam locum habere testantes. Nec desunt rationes, quibus hæc opinio adstrui possit, & iustis de causis defendi; cùm & Iustinianus eas omnes personas comprehenderit, quæ eius essent affinitatis (sive affectionis, vt alij libri habent, & docti viri (8) magis admittunt) quæ nuncupatione parricidij continentur, & ex Martiani verbis, quæ supra retulimus, constet parricidij nomen in lege Pompeia latissimè, vt vidimus, accipi. Quinimo & extra legis Pompeiæ tractationem, parentum nomè, apud bonos Latinæ linguæ scriptores, ad transversales quoque referri, iam dudum Alex. ab Alex. (9) & Tiraq. latè notarunt, & nos patrio idiomate, omnes, qui nobis quoquo affinitatis, aut consanguinitatis gradu iunguntur, *parientes*, vocamus. Sed & rationem exposcere vt severius consanguineorum, vel affinium cædes, quam extraneorum puniantur, vel ex eo constat, quòd, vt Cicer. (10) tradidit, hos nobis quodammodo natura conciliat, innatùsque est quidam affectus & amor in eos, quibus necessitudine sumus coniuncti. Ob quem innumera in iure introducta esse, vsque ad nauseam Tiraq. (11) ostendit. Sed licèt hæc ita se habeant, & lex nostra Regia adeò expressis verbis superiorem sententiam admittat. Ego adhuc praxi illam non nisi eo tantùm in casu reciperem, quo parentibus liberi, vxores maritis, aut è contrario necem intulerint. Quamvis non diffitear aliorum cognatorum mortem, secundum gradus proximitatem, arbitrio iudicis, graviori quam homicidij pœna puniri posse. In quam sententiam me & multorum doctissimorum virorum auctoritas (12) trahit, & lex ipsa partitæ, quæ cullei pœnam iam ab antiquis temporibus supra dictis personis irrogatam esse fatetur, cùm tamen constet, more maiorum solum in liberos, vt sæpe diximus vsurpatam; atque ita non vsquequaque illam distinctionem abrogare voluisse videtur; sed tantùm legem Pompeiam provt apud Iurisconsultos observabatur, probare. Lex autem Pompeia, licèt ad

(7) Constat ex *Fab. Aug. Plat.* & alijs in d. §. alia. glos. in d. l. 1. verb. pœna. plur. relat. à *Carrer.* in prax. tit. de homic. vers. 9. quaro, n. 35. *Plaza* d. c. 22. ex n. 30. *Ant. Gom.* 3. tom. c. 3. n. 3. *Vela* d. c. 27. nu. 4. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. n. 5. cum seqq. & latius c. 10. per tot.

(8) *Baldùin. Cuiac. Theoph. Oinoth.* & *Vvesemb.* in d. §. alia.

(9) *Alex. ab Alex.* 1. gen. c. 15. *Tiraq.* lib. 1. de retract. §. 1. glos. 8. ex n. 1. vide omninò *Cuiac.* lib. 9. obser. c. 18. & *Causabon.* in notis hist. Augusta, pag. 134. & 479.

(10) *Cicer.* 1. offic.

(11) *Tira.* de pœn. temp. caus. 51. ex num. 66.

(12) *Baldui. Oinoth.* & *Vvesemb.* in d. §. alia. *Duar.* ad leg. Pomp. de parricid. *Carrer.* & alij ex sup. relat. præsertim *Tib. Decian.* d. c. 10. num. 7.

multos pertineret, pœna tamen cullei ad eos tantùm extendebatur, qui patrem, matrem, avum, aviamve, aut aliùm ex aſcendentibus occidiſſent. (13) Quæ licèt poſteà, noviorib. Conſtantini & Iuſtiniani legibus, in parentes qui liberos vita privaſſent, protracta fuerit, neutiquam tamen ad alios nobis ex latere iunctos extenſa videtur. Nec enim fruſtra Codicis titulus de his tantùm concipitur, *qui parentes vel liberos occiderunt*, & illarum legum verba ad eas ſe reſtringunt perſonas, quæ parentum ſive parricidij nuncupatione comprehenduntur. Quorum verborum quænam ſit acceptio, & interpretatio iam alio loco expoſuimus.

(13) d. l. pœna, verſ. qui alias. de parricid.

Planè in fratribus aut ſororibus, qui, quæve fratres aut ſorores necaſſent, non iniuria, eadem quæ in parentum aut liberorum occiſſoribus pœna admitti debuiſſet. Nā ſi quod crimen grave eſt, & ſupplicium meretur; fratricidium certè non modo atrox, ſed nefandum; non ſceleratum, ſed horrendum iudicari debet. Vnde Virgilius (14) apud inferos pari tormentorum cruciatu fratrum & parentum iniurias lui, his verbis oſtendit:

(14) *Virg. 6. Æneï.*

Hic quibus inviſi fratres dum vita manebat,
Pulſatùſve parens, & fraus innexa clienti.

Et Quintilianus (15) elegantiſsimè. *Equidem iudices*, inquit, *admirari me confiteor, aut conſtitutas eſſe tantis ſceleribus pœnas, aut vllos inveniri potuiſſe mortalium in quos caderet iſta ſuſpicio: fratrem ſuum potuit aliquis occidere? Non obſtitit tacita natura? non ſanguinis ius? Non ſceleribus manus ſuas obiecit quæcùmque eſt illa, quæ creditur eſſe pietas fratrem occiſſuro? Non ſuccurrit communis vterus? non eadem cauſa vitæ? non vna primordia? Non illa conſuetudo, quæ alienos etiam, & nulla neceſsitudine inter ſe coniunctos, componere & adſtringere adfectibus poteſt? Conſuetudo actæ pariter infantiæ, pueritiæ ſtudia, luſus, triſtitia, ioci. Nam quid eſt aliud fraternitas quàm diviſus ſpiritus?* Quod idem nec minùs elegantèr Valerius Maxim. (16) ſic extulit: *Quam copioſæ ſuavitatis illa recordatio eſt: in eodem domicilio ante quam naſcerer habitavi: in eiſdem incunabulis infantiæ tempora peregi: eoſdem appellavi parentes: eadem pro me vota excubuerunt: parem ex*

(15) *Quintil.* decl. 321.

(16) *Val. Max.* lib. 5. c. 5. in princ.

ma-

maiorum imaginibus gloriam traxi. Chara est vxor, dulces liberi, iucundi amici, accepti affines, sed postea cognitis nulla benevolentia accedere debet, quæ priorem exhauriat. A quibus nec Hesiodus (17) abest, qui germano amori nullum alium æquandum testatur. Nec P. Nigidius apud Agellium. (18) *Qui fratrem*, inquit, *quasi ferè alterum dictum.* Nec vxoris Intaphernis factum, quæ optione sibi à Dario Persarum Rege data, quem ex filijs, marito, & fratre vinctis & interfici iussis liberari vellet, fratrem elegit, quòd diceret, maritum sibi alium, atque alios liberos esse posse, alium verò fratrem, parentibus iam vita defunctis, non posse contingere. Quam historiam Herodotus (19) scriptam reliquit, & ex nostris retulit Tiraq. (20) plurima alia de fraterno amore & charitate considerans. Quam ob rem, *vox sanguinis fratris*, inquit Dominus, (21) *clamat ad me de terra*, & Nicetas (22) cùm Volcus Neemanis Triballorum principis filius, Stephanum fratrem prælio fudisset, & fraterna cæde manus polluisset, nefarium hoc facinus multa verborum acerbitate prosequitur. Æmilius etiam Papinianus, vt Spartian. (23) refert, ab Antonino Caracalla rogatus, vt illum in Senatu de fratris Getæ nece excusaret, respondit facilius parricidium committi posse, quàm excusari. Nam & parricidij nomen ad fratricidium passim extendi, apertissimum est. Livius (24) de Demetrio loquens. *Inea cœna dicitur venenum datum, poculo epoto extemplò sensit, & mox coortis doloribus, relicto convivio, in cubiculum recepit se, crudelitatem patris conquerens, parricidium fratris.* Divus Augustinus Romulum increpans, qui vt vulgò auctores (25) commemorant, in ipsis Romanæ civitatis initijs Remum fratrem peremit. *Magis*, inquit, (26) *contra Romanos movere Deos debuit Romuli frater occisus, quàm contra Troianos Græcus maritus illusus: magis irritare parricidium nascentis, quàm regnantis adulterium civitatis.* Divus quòque Hieronymus (27) de eadem re verba faciens: *Imperator*, inquit, *vnus, iudex vnus provinciæ. Roma vt condita est duos fratres simul habere non potuit, & parricidio dedicatur.* Vnde Iacobus Cuiacius (28) rectè Festum Pompeium (29) dixisse contendit, Publium

(17) *Hesiod.* in Ergis.
(18) *Agell* lib. 12. c. 10. noct. Atticar. eamdem etymol. probat *Fest. Pomp.*
(19) *Hero.* in Thal.
(20) *Tiraq.* de pœn. temp. cauſ. 22. ex n. 6. & *Tiber. Decian.* lib. 9. crimin. c. 10. num. 4.
(21) Genes. 4.
(22) *Nicet* annal. pag. 264. refert *Annæus Robert.* lib. 3. rer. iud. c. 7.
(23) *Spartian* in Antonini Caracallæ vita.
(24) *Liv.* lib. 40.
(25) Idem lib. 1. *Lucan.* 1. farsal. *Ovid.* 4. Fast. in fin. *Horat.* epod. 7. *Pomp* in l. fin. de rerum divis. quamvis alij hoc falsum esse scribat, vt constat ex *Onuphrio Panu.* de Rep. Rom. 2. 3.
(26) *D. August* lib. 3. de civit. D. i. c. 6.
(27) *D. Hieron.* in epist. relatus in c. in apibus 41. 7. q. 1.
(28) *Cuiac.* lib. 5. senten. ad Paulum, tit. 24.
(29) *Fest. Pomp* in verb. fororium tigillum.

Horatium, qui cùm victor de trigeminis Albanis rediret sororem lugentem interfecit, accusatum parricidij apud Duum-viros fuisse; & à Livio (30) id malè perduellionem appellari. Quamvis Livium defendere conetur Iacobus Rævardus: (31) sed & Divus Cyprianus (32) parricidium in fratris nece constituit, sic inquiens: *Nunquid Cain, cum Deo munus offerret, iam peremerat fratrem? & tamen parricidium mente conceptũ Deus providus ante damnavit.* Et Cicero (33) pro Cluentio dum ait: *An & hæc de fratris, & patrui parricidio cogitavit?* Quamvis alibi proprijs nominibus hæc omnia distinguat, his verbis: *Quid de me quod tulisse te dicis, parricida, fratricida, sororicida, nonne extra ordinem tulisti?*

(30) *Livius* lib. 1.

(31) *Rævard.* ad ll. 12. tab. c. 27. *Sigon.* de antiq. iur. lib. 2. c. 18.

(32) *Cyprian.* tract. 4. de mortal. relatus in c. nunquid 27. de pœnit. d. 1.

(33) *Cicer.* pro domo sua.

CAPVT XV.

Conscij parricidij an & quando pœnà huius criminis teneantur? Utrum conscientia sola, an etiam sceleris participatio ad pœnam desideretur? Scævolæ, Martiani, Ulpiani, & Iustiniani responsa explicantur. Nostra in tota hac quæstione sententia, & distinctio. Regiæ legis interpretatio. Par esse delictum admittere, vel consilium, opèmve delinquenti præstare. Quintiliani, Ciceronis, & Arnobij in hanc rem testimonia laudantur. Alciati etiam emblema refertur.

(1) L. vtrum cum l. seq. D. ad legem Pomp. d. l. 12. part. Circa quas vide quæ tradit *Florez Mena* lib. 1. prac. q. 18. n. 2. & 3.

(2) *Accurs.* in d. l. vtrum. glos. fin. & in d. §. alia deinde, verb. extraneus. vbi *Balduin.* num. 27. latè *Tiber. Decian.* li. 9. crim. cap. 13.

(3) *Arnob.* lib. 4. adversus gentes.

(4) *Vlpian.* in l. nihil 15. D. de sicar.

CONSCIOS quòque criminis, parricidij reatum incurrere multa iura proclamant (1) & qui parricidio adsunt, licèt extranei sint gravius puniuntur, quàm si ipsi homicidium patrassent, vt rectè Accurs. (2) & alij considerant, nec enim homicidij, sed parricidij tenentur. Et sanè non absque ratione, nam & gravius est filium impellere, quàm manu propria hoc facinus perpetrare. Nèque potest tam iniqui consilij supplicium non exasperari: vt enim scribit Arnobius: (3) *Quisquis patitur peccare peccantem, is vires subministrat audaciæ*, & vt ait Vlpianus: (4) *Nihil interest occidat quis, an causam mortis præbeat.* Quæ præberi videtur, vbi quis de-

li-

lictum scienter perfici finit, quod posset negotio facili prohibere. (5) Vnde apud Senecam, (6) veneni dati, à noverca privigno conscientia, non secus ac ipsa propinatio ex lege puniri iubetur. Sed hic nunc duplex occurrit inspectio. Prior, an in extraneis sola patricidij scientia, an etiam ipsius criminis participatio, vt pœnam subeant, desideretur? Sequens, an eo ipso cullei supplicio more maiorum inducto, an legis Pompeiæ dumtaxat affici debeant? Et quidem Iustinianus (7) apertis verbis culleum decernit, & non dolum tantùm, & opem, sed conscientiam quòque sceleris damnat. Ait enim: *Nec non is, cuius dolo malo id factum est, vel conscius criminis exiſtit, licèt extraneus ſit, pœna parricidij puniatur, & inſutus culleo, &c.* In quam sententiam omnes ferè antiquiores consentiunt, quos longa serie Antonius Gomezius, (8) Petrus Plaza, & Tiber. Decianus referunt, & sequuntur. Sed contra Accursius, (9) cuius opinio magis novioribus placuit, non conscientiam tantum, sed opem, & participium sceleris necessarium esse fatetur; id quod ex Scævolæ responso (10) non malè colligitur, dum ait filium, qui alterius filij insidias cognoverat tantùm, nec patri indicaverat, relegatione punitum, & ex altero Vlpiani, (11) vbi de extraneis agens, non modò eos scivisse, sed & aliquid opis contulisse proponit, veluti si pecuniam subministraverit filio, ad veneni mali comparationem, aut vt latronibus, aggressoribùsque daretur, qui patrem interficerent. Et sanè, nisi ita res habet, non facilè perspicere valeo, cur filius, qui necem patris non aperuerit, relegatione dumtaxat damnetur, alijs verò quantumvis extraneis sola sceleris notitia parricidij pœnam importet: cùm filij & reliqui sanguine vsque ad quartum gradum coniuncti, revelare conspirationem in patrem vel consanguineum factam sub pœna (vt Menochius (12) cum communi resolvit) iudicis arbitrio imponenda, teneantur, quod in extraneis non ita constitutum esse, frequentiori Doctorum (13) sententia recipitur. Quæ Accursij doctrina lege apud nos regia (14) apertè iuvatur, qua ita demum extraneis parricidij supplicium infligitur, si opem aut consilium præstiterint. Quo

(5) L. culpa caret 50. de reg. iur.
(6) *Seneca* libr. 9. contr. 6.
(7) *Iust.* in d. §. alia.
(8) *Gomez* 3. tom. var. c. 3. nu. 3. & 4. *Plaz.* in epit. delict. c. 22. ex n. 16. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. cap. 13.
(9) *Accurs.* in d. l. vtrum, verb. conscij, quem ibi sequitur *Aug.* & latè *Oinotho*, & *Vvesemb.* & *Balduin.* in d. § alia. *Greg. Lop* in d. l. 12. part.
(10) *Scævol* in l. 2. de parr. d. l. 8. part. in fine.
(11) *Vlpian.* in l. si sciente. 7. de parri.
(12) *Menoch* casu 355 n. fin. & de hoc quando quis teneatur revelare delictum, vide latè *Florez Menam* d. lib. 1. pract. q. 18.
(13) Glos. *Decius*, & *Cagnolus* in d. l. culpa caret, & alij relati à *Menoch.* sup. num. 7.
(14) L. 12. titul. 8. part. 7.

loci

loci Gregorius Lopez, (15) legum noſtrarum nèque indoctus, nèque indiligens commentator, idem iudicium amplectitur: adijciens tamen extraneos criminis conſcios, non omninò culpa vacare, atque ideò aliqua, leviori licèt & mitiori pœna puniri debere. Quod tam Pontificio, quàm Cæſareo iure in his omnibus, qui delicto futuro cùm poſsint, obviam non eunt, admittendum, atque probandum eſſe Didacus quòque Covarr. (16) graviter & doctè contra alios defendit. Et ego iuſtiſsimum reor, nam vt rectè Cicero (17) ſcriptum reliquit. *Qui non defendit aut obſiſtit ſi poteſt iniuriæ, tam eſt in vitio, quàm ſi parentes, aut amicos, aut patriam deſerat.*

(15) *Greg.* d l. part. verb. *O conſejo.*

(16) *Covarr.* in Clem. ſi furioſ. 2. p. §. 2. n. 7. ad med.

(17) *Cic.* 1. offic.

De pœna verò quicquid ſupradicta iura & auctores rem ſatis involvant, mihi ita ſtatuendum videtur, vt participes criminis ſi extranei ſint, homicidij ſupplicium ſubeant, non parricidij, nèque culleo pœna ad eos vllo modo extendatur, vt & ante me iam alij auctores probarunt, (18) & praxis ipſa recepiſſe videtur. Nam etſi vulgato circumferri ſoleat iuris principio, parem eſſe agentium & conſentientium ſive iuvantium pœnam, (19) illud tamen non procedit, vbi diverſa aliqua inter faciétem & conſulentem qualitas ineſt, quæ in vno potiùs quàm in altero exacerbari animadverſionem ſuadeat, vt poſt Bartolum (20) multi alij ex noſtris interpretibus tradiderunt. In eo autem de quo loquimur caſu, filij ſcelus atrocius eſſe, & læſum patris ſimul, & pietatis numen, diverſam maleficij cauſam facere, diversàmque punitionem habere, quis dubitet? Ergo vtèrque vltimo ſupplicio, licèt non vtèrque culleo plectetur. Nam te vera qui crimen ſuadet, aut alio modo delinquenti opem & auxilium præbet, non minùs in culpa eſſe videtur, quàm qui ipſe ſcelus admittit, vt ex Ariſtotele, (21) & Cicerone ſatis colligitur, & eleganter ex Quintiliano, (22) qui *Satis oſtendit ipſa pœna*, inquit, *eum teneri, qui idem commiſerit, quod ſi occidiſſet. Nèque enim gravius quicquam adverſus eum qui ſua manu interfecerit, conſtituere potuit legum lator, quàm adverſus eum qui cauſam præſtitiſſet. Ergo & ſimilitudine pœnæ etiam crimen par exigere debetis.* Quo reſpiciés Alciatus (23)

(18) Ita tenent *Vveſemb.* & *Oinoth.* in d. §. alia. quamvis contra tenere videatur *Tiber. Decian.* ſupr. & *Boeri.* deciſ. 262. quem vide.

(19) L. nihil de ſiccar. l. qui occidit §. penul. ad l. Aquil.

(20) *Bart.* in l. qui ſervo. §. item placuit. de furt. quem ſequuntur *Decius*, & alij relati à *Menoch.* de arbitr. caſu 351. n. 20.

(21) *Ariſt.* 1. Rhetor. *Cicer.* in orat. in Piſon.

(22) *Quint* declam. 270. & vide congeſta à *Mantua* in Enchir. c. 229.

(23) *Alciat.* embl. 173.

ex

ex Æſopi apologo elegantiſsimũ hoc conſcripſit emblema.

Præconem lituo perflantem claſsica, victrix
Capituum in tetro carcere turba tenet.
Queis ille excuſat, quòd nec ſit ſtrenuus armis,
Vllius aut ſævo læſerit enſe latus.
Huic illi. Quin ipſe magis timidiſsime peccas,
Qui clangore alios æris in arma cies.

CAPVT XVI.

Cogitati delicti pœnas Deum tantùm exigere, intentati verò & ſi non perfecti, leges etiam humanas. Hoc in atrocioribus ſceleribus præcipuè procedere. In eis (quidquid alij ſentiãt) ob ſolum affectum poſſe adverſus intentantem ordinaria criminis pœna procedi. In parricidio hoc multis legibus cautum. Venenum propinare graviſsimum delictum cenſeri, & quare. In parricidio & alijs maleficijs conatum & voluntatem ſpectari, non exitum. Exemplis hoc & teſtimonijs confirmatum. Qui filijs ſibi inſidiantibus pepercerint?

ET SI cogitationis pœnam, vt Vlpian. (1) ait, nemo meruit, & Paulo (2) teſte, ſola furti faciendi cogitatio non faciat furem, atque in edicto quod quiſque iuris in alium ſtatuerit vel obtinuerit, ipſe eodem iure vtatur, ſi iniuria nullum habet effectum, nihil obſit conatus. (3) Vbi tamen voluntas ad aliquem exteriorem actum devenit, præſertim in gravioribus ac nefarijs criminibus, eadem eſt auſi & intentati, quæ & commiſsi & perfecti ſceleris cauſa. Vnde maieſtatis, raptus, homicidij, ſodomiæ, & ſimilium criminum reatum, non qui perfecerunt tantùm, ſed & qui attentarunt incurrunt. (4) Et aſperrimum hoc de quo agimus parricidij facinus, ſicubi ab aliquo paratum comperitur, etiam ſi perfici non potuerit, tanquam perfectum legibus vindicatur. Quod diſertè Martian. ſcripſit, lege Pompeia teneri docens: *Qui emerit venenum vt patri daret, quamvis non potuerit dare.* Nec obliti ſunt Conſtantinus (5) & Iuſtin. qui ſecundùm magis vulgatam & recep-

(1) *Vlpian.* in l. cogitationis. 18. D. de pœnis. ad quam vide *Cuiac.* lib. 8. obſerv. c. 22.

(2) *Paul.* in l. 1. §. 1. D. de furt. l. ſi quid furt. D. eod.

(3) L. 1 in fine. D. quod quiſque iur. vide *Guillel. Onciacum.* lib. 2. academ. quæſt. cap. 76.

(4) L. quiſquis. C. ad leg. Iul. maieſt. l. ſi quis non dicam rap. C. de epiſc. & cler. l. 1. §. divus. D. de ſicar. l. is qui cum telo. C. eod. l. 1. tit. 21. lib. 8. recopil. & vide *Caball.* milleloq. 616. & omninò *Cuiac.* li. 15 obſervat. c. 24. qui hoc in omnibus criminibus gravioribus generaliter procedere ait, quæ & naturali, & civili iure damnantur. Et idẽ docet *And. Gaill.* lib. 1. de pace pub. cap. 14 n. 3.

(5) *Conſtant.* in d. l. vnic. C. de his qui parent. *Iuſt.* in d. §. alia.

ceptam lectionem, eos culleo insui iubent, *qui parentum vel liberorum fata præparaverint.* Quo verbo, vt Accursius, (6) & post eum alij adnotarunt, non qui occidunt solum, sed & qui occidere tentant, comprehenduntur. Sed & apertiùs lex nostra (7) rem hanc, & eius rationem his verbis complectitur. *E aun dezimos, que si alguno comprare yervas, ò ponzoña para matar a su padre, è de que las viere compradas se trabajasse de ge las dar, maguer non ge las pueda dar, ni cumplir su voluntad, nin se le aguisasse, mandamos que muera por ello, tambiem como si ge las oviesse dado. pues que non fincò por èl.* Nèque mirum si in parricidij scelere, hoc ita placuerit, nam & quæcùmque veneni propinatio etiam extraneo facta, consumati maleficij pœnis subijcitur, vt auctores omnes (8) communiter probant. Est enim veneficium adeò grave crimen, vt præ cæteris hoc vnum maleficij nomine designetur. Tantòque reputatur sceleratius, quantò occultiùs committitur, vt benè Rainaldus Corsus, & Annæus Robertus advertunt. (9) Vnde Imperator Antoninus: (10) *Plus est*, inquit, *hominem extinguere veneno, quàm occidere gladio.* Et Philo Iudæus veneficia cæteris omnibus delictis graviora censens. (11) *Homicidas*, ait, *eòsque qui palam aggrediuntur, videre & vitare licet: at occultæ insidiæ, & venena, quæ in convivio, inter mensæ sacra, inter amicos & sodales præbentur, vix caveri possunt.* Quod si rationes & testimonia petantur, quibus auli parricidij supplicium exigendum esse probetur, licèt quis non fuerit ausо potitus, advocandus erit nobis ad partes locupletissimus testis Seneca, (12) qui *Omnia*, inquit, *honesta opera voluntas incohat, occasio perficit: sæpè honorata virtus est, etiam vbi eam fefellit exitus: scelera quòque quamvis citra exitum subsederint, puniuntur.* Hocque est, quod sæpe iurisconsulti docent: *In maleficijs voluntatem expectari, non exitum.* (13) Et quod Quintilianus (14) elegantissimè in hoc ipso parricidij scelere, ita exaravit: *Nunquam mens exitu æstimanda est, nam & qui impetum in patrem stricto gladio fecisset, retentus diceret, Non occidi. Si venenum paratum deprehendissem, diceret, Non occidi.* Sed nec minùs eleganter Cicero: (15) *Nisi fortè*, inquit, *quia perfecta res*

non

(6) *Accurs.* & alij in dictis iuribus. *Tiber. Dec.* lib. 9. crim. cap. 12.

(7) d. l. 12. tit. 8. part. 7. in fin.

(8) *Ant. Gom. Ber. Diez Plaza, Foller. Pet. Greg. Menoch.* & plurimi alij relati à *Vela* de delict. c. 26. n. 3. & *Greg. Lop.* in d. l. part. verbo *aguisasse*, qui tamen rectè defendit requiri quod sit propinatum, nec sufficere emptũ fuisse.

(9) *Rain. Cors.* lib. 1. indagat. cap. 5. *Annæus Rob.* lib. 1. rer. iud. c. 6.

(10) *Anton.* in l. 1 C. de malef. & mathe.

(11) *Philo* de special. legi. contra mæch & homic.

(12) *Senec.* libr. 4. contr. 7.

(13) L. nihil interest, D. de adult. l. 2 de cond. inst. l. in D. de siccar. l. fraudis. D. de reg. iur.

(14) Quint. decl. 281.

(15) *Cic.* in orat. pro Milone.

non est, non fuit punienda, perinde quasi exitus rerum, non hominum consilia legibus vindicentur. Minùs dolendum fuit re non perfecta, sed puniendum certè nihilominùs. Et Senec. (16) alibi: *Aliquis mihi venenum dedit, sed vim suam remixtum cibo perdidit; venenum illud dando scelere se obligavit, etiam si non nocuit: omnia scelera etiam ante effectum operis quantum culpæ satis est perfecta sunt.* Apuleius (17) quoque, non solùm cœpta, verum & cogitata tantum crimina punienda esse, his verbis ostendit: *Maleficij etiam cogitata scelera, non perfecta adhuc vindicari. Cruenta mente pura manu ad pœnam sufficere.* A quo nec Iuvenalis (18) abest, dum cecinit.

Has patitur pœnas peccandi sola voluntas,
Nam scelus intra se tacitus qui cogitat vllum
Facti crimen habet.

(16) *Senec.* lib. in fan. non cad. iniur. cap. 7.

(17) *Apul.* 1. floridorum.

(18) *Iuven.* satyr. 13

Et alia, quę ex patrum decretis, de punienda voluntate Ioannes Aurpachius (19) congessit. Quæ tamen quoad Deum intelligi, & accipi debent, vt optimè Alexander ab Alex. considerat, (20) cui obnoxius, invisùsque fit, qui læsa conscientia infandum facinus animo agitavit. *Nec enim*, vt Tertullianus (21) ait, *si mediocritas humana factis solùm iudicat, quia voluntatis latebris par non est, idcircò crimina eius etiam sub Deo negligamus*: Qui, vt Cyprianus (22) inquit, *videt corda & pectora singulorum, & iudicaturus non tantum de factis, sed & de verbis, & cogitationibus nostris, omnium mentes voluntatèsque conceptas in ipsis adhuc clausi pectoris latebris intuetur.* Ex quibus apparet, quàm à vero deviet illorum opinio, (23) qui propinationem veneni, aut alium actum delicto proximum non ordinaria criminis pœna, sed mitiori iudicis arbitrio puniendum existimant. Præsertim cùm nèque exempla deficiant, quibus tentati parricidij supplicium severissimè sumptum fuisse, probari queat. Nam Artaxerxes Darium filium, & quinquaginta alios, qui Darij suasionibus in eius cædem conspiraverant, quin & coniuges quòque eorum cum liberis, ne quod vestigium tanti sceleris superesset, securi percuti iussit: (24) & Mithridates (qui tamen, vt Martialis ait, (25) *effecerat epoto sæpe veneno, toxica ne possent sæva nocere sibi*) vxorem, quæ vt adulteria quæ eo

(19) *Ioan. Aurpach.* lib. 2. sing. alleg. c. 40.

(20) *Alex. ab Alex.* lib. 2. genial. c. 16. *Menoc.* cas. 360. n. 4.

(21) *Tertull.* lib. de pœnitent.

(22) *Cyprian.* serm. 5. de lapsis.

(23) *Iul. Clar.* §. homicid. quæst. 12. & plures per *Tiraq.* de pœn. tem. causa 39 contra quos tenet *Covar.* in Clement. 2. p. in init. n. 11. & *Menoch.* videndus d. cas. 360. n. 47. & *Vela* d. c. 26 n. 4. *Tiber. Decian* li. 9. crim. c. 9 nu. 3. & cap. 12.

(24) Narrat *Iustin.* & ex nostris *Petr. Ærod.* lib. 2. rerum iudic. tit. 6. ca. 6. & *Pet. Fab.* 3. semestr. c. 7. pag. 115.

(25) *Martial.* lib. 5. epig. 11.

absente commiserat, maiore scelere celare posset, adve-
nienti illi venenum paraverat, cognito ab ancilla facinore,
morte simul cum adulteris mulctavit. (26) Quamvis con-
trà etiam apud Herodianum (27) legamus, Severum Impe-
ratorem filio Antonino veniam dedisse, licèt palam gla-
dium strinxisset, vt eum manu sua transverberaret: & notus
sit Romanus ille Titus Arius, qui, vt refert Seneca, (28) fi-
lium in præparatione parricidij deprehendit, & tamen pa-
ruit clementiæ Augusti, qui arbiter in ea causa ab Ario vo-
catus, non culleum, non serpentes, sed relegationem solam
decrevit, admonens, ea pœna patrem contentum esse debe-
re, in filio adolescétulo, impulso in id scelus, in quo se, quod
proximum erat ab innocentia, timidè gessisset, sequutusque
Terentianum illud.

(26) Refert ex aliis *Fr. Patr.* de reg. lib. 4 tit. 11.
(27) *Herodian.* li. 3
(28) *Seneca* lib. 1. de clem. ut. c. 15.

Pro peccato magno paulum supplicij satis est patri.

Carolum quòque Franciæ Regem, huius nominis septimum, Delphino Ludovico filio, alijsque, qui in eius necem conspiraverant, sedato tumultu ignoviſſe, Robertus Gaguinus, (29) & Petrus Faber commemorant. Qui tamen Faber iniquè admodum pijssimi ac prudétissimi Philippi secundi Regis nostri nunquam nisi honoris causa nominandi, crudelitatem in Carolum charissimum illi filium accusat, & nō satis res nostras doctus, imprudenter glorioſum tanti principis nomen (aut numen potiùs) offendit.

(29) *Gaguin.* in Carol. septimo. *Petr. Faber* lib. 3. seme. c. 16. pag. 227. in margin. & antea eod. lib. c. 8. pag. 115.

CAPVT XVII.

Parricidium easdem ac cætera crimina probationes admittere. Iudices comperta maleficia citò punire debere. Suetonium solum, manifesti parricidij reos culleo insui non posse, dixisse, nisi proprio ore crimen confiterentur. Ex Cicerone, Quintiliano, Apuleio & alijs contrariū constare. Parricidij accusatū absolvi, quodammodo ad Reipublicæ honorem pertinere.

CRVDELISSIMO cullei supplicio hodie hi omnes afficientur, qui parricidij scelus vel testibus, vel quovis alio modo convicti fuerint commisisse. Et quemadmodum in re adeo gravi non temerè iudex ad pœ-

nam

nam descendere debet: ita probato maleficio, *Summum* (vt Divi Hieronymi (1) verba detorqueam) *pietatis genus erit esse crudelem*; & eum ocissimè è rerum natura subtrahere, qui naturam ipsam tam infami crimine violaverit. Nam, vt eleganter Cicero (2) inquit, parricidium: *Quò minùs est credibile, nisi ostenditur, eò magis est, si convincitur, vindicandum.* Et quemadmodum sanguinis & necessitudinis iura, suspiciones & indicia huius criminis respuunt, reclamitat enim, vt idem ait Cicero, illis ipsa natura, & rem tam scelestam, tam atrocem, tam nefariam credi non patitur, nisi manifestè iudicibus constet: ita vbi fuerit liquidis, & quod leges volunt, (3) luce meridiana clarioribus probationibus, & argumentis comperta, magnitudo maleficij severissimam pœnam expostulat; vt qui tam tetro facinore Rempublicam læsit, supplicij exemplo eamdem restituat, *prodeantque*, vt alibi ait Augustinus, (4) *inde medicamenta, vnde facta sunt vulnera.* Quę omnia eò spectant, ne quem facilè auctores (5) decipiant, qui cullei pœnam non nisi in eos, qui proprio ore parricidium confessi fuissent, irrogandam affirmant. Etenim licet Suetonius Tranquillus (6) id Augusti tempore in vsu fuisse demonstret, dum eius lenitatem commendans inquit: *Manifesti parricidij reum, ne culleo insueretur, quòd non nisi confessi afficiebantur hac pœna, ita interrogasse; Certè patrem tuum non occidisti*, nempè vt se non occidisse responderet. Attamen Ciceronis tempore id itidem valuisse non videtur, cùm in Rosciana illa oratione, tot referat convincendi parricidij rationes. Neque, quod Petrus Ærodius (7) vult, Cornelia, aut Pompeia lege id demum cautum fuisse, affirmare ausim: cùm in Senecæ & Quintiliani vmbratilibus declamationibus sæpe sæpius de parricidijs, eorùmque probationibus, & argumentis, ac coniecturis agatur, & non confessum tantùm, sed convictum aut manifestum etiam reum puniri videamus. Id quod Apuleius (8) quòque his verbis expressim ostendit. *Nèque quisquam decurionum tam æquus remanserat iuveni, quin evidenter noxæ compertum, insui culleo pronuntiaret.* Et Sallustius (9) non malè iuvat qui vbi more maiorum capitalium criminum rei dam-

(1) *D. Hieron.* epist. ad Heliodor.

(2) *Cicer.* in orat. pro Rosc. Amer.

(3) L. fi. C. de prob. vide *Man.* sing. 258 *Tiber Dec.* 2. tom. li. 9. cap. 6. n. 11.

(4) *D. Augustin.* in Reg. & in epist. 109 ad monach.

(5) *Covar.* in Clem. si furios. in initio, 2. p. nu. 12. *Cuiac.* in parat. C. de his qui parentib. *Per. Greg.* lib. 36. c. 24 n. 6

(6) *Suet.* in Augus. cap. 33.

(7) *Pet. Ærod.* lib. 8 rerum iudic. tit. 6. cap. 10.

(8) *Apulei.* lib. 10. asini. vide etiam *Ciceron.* libr. 2. de invent. vbi de confirmat. agit.

(9) *Sallust.* in Catil.

damnari deberent (quod in parricidio contingere Modeſtin. (10) admonuit) nihil manifeſtos à confeſsis diferre teſtatur. *De confeſsis*, inquiens, *ſicuti de manifeſtis rerum capitalium more maiorum ſupplicium ſumendum eſſe*. Quò fit, vt quamvis confeſſos tantum culleo inſui poſſe tradat Suetonius: cùm tamen id nèque ab alijs auctoribus ſcriptum fuerit, nèque iura vllam in huius criminis cognitione ab alijs differentiam conſtituant, apud me Suetonij fides in dubium vocetur & in parricidij ſupplicio minimè vt ſe ipſum proprio ore damnet vel abſolvat delinquens, admittendum videatur, quod vix leges aut ne vix quidem in civilibus cauſis recipiunt. (11) Niſi ſi fortè non ſatis apertis probationibus fuerit ſcelus compertum. Hoc enim in caſu rectè poterit iudex, Auguſti exemplum ſequutus parricidij reum ex propria confeſsione dimittere, & ad clementiam potiùs quã ad ſeveritatem inclinare. Nam vt optimè Quintilianus (12) ſcribit: *Falſo hoc crimine accuſari, pertinet ad vota*; & vt tradit Seneca: (13) *Seculo parci videtur, vbi parricida ſeu paribus ſententijs, ſeu incredibilitate dimittitur*. Si verò vel ſufficienter probatum, vel etiam graviſsimis & vrgentiſsimis coniecturis convictum, inveniatur, rectè ad pœnam deſcendere poterit iudex, vt cum Bald. Hippol. & Boer. Tiber. Decianus (14) rectiſſimè tradidit.

(10) *Modeſt.* in l. pœna. D. de parric.

(11) L. vnic. C. ne quis in ſua cauſa iudic. l. ſubhac. de oblig. & action. l. nemo. de teſtib.

(12) *Quintil.*

(13) *Sen.* li. 3. cont. 2.

(14) *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 14. n. 4. cum ſeqq.

CAPVT XVIII.

Nullam causam inveniri posse, quæ parricidium excuset; optimis exemplis probatur. Qui parricidium parricidio vindicant, potiùs dimitti & ampliari, quàm absolvi. Orestis & Alcmæonis parricidia etiam si in patrum vltionem facta, furijs punita. Ciceronis de causis furiarum, quæ parricidas exagitant, verba. Orestem Dijs in Areopago sedentibus absolutum. Parricidium etiam involuntarium extra pœnam non esse. Involuntarij homicidij quæ fuerit pœna apud Græcos. Furiosum si in furore parricidium commiserit impunem esse. Quid si post delictum efficiatur furiosus?

PARRICIDII crimen grave adeò est, & nefarium, vt nullius causæ prætextu excusari posse videatur. Vnde narrat Valerius Maxim. (1) Agellius, & alij, mulierem quamdam, quæ virum & filium eodem tempore venenis clam datis irata interfecerat: quòd ij optimæ indolis iuvenem, quem ex priori marito sustulerat, insidijs occidissent, à Gn. Dolabella ad Areopagi cognitionem reiectam, quia ipse nèque liberare cædibus duabus contaminatam, nèque punire eam iusto dolore impulsam, sustinuit. Areopagitæ autem, inspecta causa, & accusatorem, & reum post centum annos ad se venire iusserunt. Sic nèque absolutum mulieris veneficium relinquentes, quod per leges non licuit, nèque nocentem damnantes, quæ venia digna fuit. Cui exemplo simile aliud ex eodem Valer. (2) subijci potest, qui ait, apud M. Popilium Lenatem, fœminam quamdam accusatam fuisse, quod matrem fuste interemisset, sed quia abundè constiterat, eam veneno occisorum liberorum, quos avia necaverat, dolore & acerbitate motam, parricidium parricidio vindicasse, pronuntiatum fuisse: *Hanc nèque damnari, nèque absolvi posse*. Nam vt Papinianus Caracallæ respondit: (3) *Parricidium non tam facile excusari potest, quàm fieri*. Et licèt absolutum à Senatu Fabium Fabritianum tradat Plutarch. (4) quia ma-

(1) *Valer. Max.* li. 8. cap. 1. *Agell.* li. 12 noct. Att. cap. 7. *Ioan Sarisb.* in policrat. lib. 5 ca. 1. & vide alia exempla apud *Tiber. Decian.* 2 tom. crim. lib. 9. c. 6. n. 7. cum seqq. & c. 15. per tot.

(2) *Valer. sup.*

(3) *Spart.* in Carac.

(4) *Plut.* in parallel. cap. 71.

matrem & adulterum, in patris ab eis obtruncati, vltionem, necaverat; & eodem Plutarch. (5) teſte Cyanes & Medullina parentes interfecerint, quòd ab his fuerint per vim ſtupratæ: & Ninus, vt Iuſtinus (6) refert, Semiramidem matrem occiderit, quòd eius concubitum & congreſſum optaſſet: tamen adhuc, vix poſſe vllam tam infauſti ſceleris iuſtam excuſationem prætendi Oreſtis exemplo ſatis oſtenditur, quem, vt paſsim poetæ, & hiſtorici (7) narrant, quamvis Clytemneſtram & Ægiſtum adulterum, in vltionem Agamemnonis patris, qui ab illis fuerat in ipſo Aſiæ regreſſu inter epulas iugulatus, occiderit: ſemper tamen furijs exagitatum fuiſſe, litterarum monumentis cognovimus, nec niſi tantiſper ab eis liberatum, vbi ad Apollinis templum confugit, quod Eumenides ingredi auſus non fuiſſe, ſed dum exiret, expectaſſe, ex Virgilio (8) colligitur, dum inquit.

Aut Agamemnonius ſcenis agitatus Oreſtes,
Armatam facibus matrem, & ſerpentibus atris
Cum fugit, vltriceſque ſedent in limine diræ.

Quò vſque ad Dianæ aram perductus, perpetratum facinus expiavit. Sed & idem Alcmæoni contigiſſe, & pariter furijs infeſtatum ob Eriphyles matris cædem, quæ ipſa aureo monili corrupta, maritum Amphiarum Alcmæonis patrem, Polynici prodidiſſet, Diodor. Sicul. (9) latè recenſet: eòque reſpexit Propert. (10)

Aut Alcmæoniæ furiæ, aut ieiunia Phinæ.

Et ad vtrùmque Cicero (11) totam hanc rem eleganter exornans his verbis: *Videtis ne, quos nobis poetæ tradiderunt, patris vlciſcendi cauſa ſupplicium de matre ſumpſiſſe, cum præſertim Deorum immortalium iuſsis atque oraculis id feciſſe dicantur: tamen vt eos agitent furiæ, nèque conſiſtere vſquam patiantur: quòd ne pij quidem ſine ſcelere eſſe potuerunt*; & paulò poſt, cauſam ob quam huiuſmodi furiæ à poetis fingantur, proponens: *Sua*, inquit, *quèmque fraus, & ſuus terror maximè vexat: ſuum quèmque ſcelus agitat, amentiàque afficit: ſuæ malæ cogitationes, conſcientiæque animi terrent. Hæ ſunt impijs aſsiduæ domeſticæque furiæ, quæ dies noctèſque pa-*

(5) Idem in parall. c. 38. & 39.

(6) *Iuſtin.* li. 1. hiſt.

(7) *Eurip.* in Oreſt. *Ovid.* lib. 1. & 4. de triſt. *Statius* libr. 1. Thebai *Sophocles* in Elect. & omnino *Philoſtr.* in vita Apol. lib. 4. c. 12. circa finem.

(8) *Virg.* 4. Æneid.

(9) *Diod Sicul.* lib. 5 bibliot. & *Ariſtot.* omnino videndus 3. ethi. c. 1.

(10) *Proper.* lib. 3.

(11) *Cic.* pro Roſc. Amer.

parentum pœnas à conſceleratiſsimis filijs repetant. Vnde & adagium natũ eſt, *Conſcientia mille teſtes*, & Philoſtratus (12) in vita Apollon. *Euripidis quòque ſententiam laudat, putantis conſcientiam eſſe, quæ homines puniat cùm ſe malè operatos eſſe recogitant. Eadem quòque furiarum pœnas appoſuit Oreſti, quando adverſus matrem inſaniit.* Pauſanias (13) quòque commemorat, Alemæoni ob matris cædem nullum apud Græcos honorem habitum fuiſſe, quamvis Amphiaraus eius pater, & alij Heroes in Deorum numerum relati fuerint, & ab Oropijs templo & ſtatua donati. Et Oreſtem Argivorum edicto, vrbe, tectòque interdictum, & variatis hominum ſententijs vix tandem Dijs in Areopago ſedentibus, à matris parricidio abſolutum Eurip. (14) Ciceronis, & aliorum teſtimonijs didicimus. Nimirum quia nullum tantum ſcelus inveniri poteſt, quod ſit parricidio vindicandum: & cum æqualis pietas parentibus debeatur, (15) non licet alterius cauſa in alterum manus injcere. Vnde Catoniani, (16) aut certè Catone digni verſiculi.

Dilige non ægra charos pietate parentes,
Nec matrem offendas, dum vis bonus eſſe parenti.

Quin & parricidium caſu & imprudentia commiſſum, non prorſus citra culpam eſſe, Oedipi, & Cephali exemplis non malè comprobari poteſt: quorum ille, cùm Laium patrem ſuum, à quo fuerat ſanguinolentus adhuc occidi iuſſus, imprudens in turba necaſſet, Iocaſtamque matrem vxorem duxiſſet, poſteà re cognita, tantorumque ſcelerum à ſe repetens pœnas, vtrumque ſibi oculum eruit, Athenaſque in voluntarium exilium conceſsit. (17) Cephalus verò, cùm iacto telo Procridem vxorem, feram eſſe exiſtimans, in venatione transfodiſſet, Thebas exulavit; nec niſi decem exactis ſeculis, eius poſteri, conſulto prius Apolline ab Athenienſibus recepti fuerunt, vt Pauſanias (18) recenſet. Cyanippum quoque, & Æmylium narrat Plutarchus, (19) vxoribus, ſimili ac Cephalus fato, interfectis, inſperatum facinus propria morte luiſſe. Nam & ſi vt Xenophon (20) ait: *Quæcumque per imprudentiam ab hominibus delinquuntur, hæc omnia invita eſſe cenſeantur*; & apud Græcos, vt Claudius

(12) *Philoſt.* lib. 7. cap. 7.

(13) *Pauſan.* in Atticis, ſive lib. 1.

(14) *Eurip.* in Elect. *Cicer.* pro Milone; vbi late *Dionyſ. Lambin.* & *Pet. Ærod.* lib. 8. tit. 6. cap. 1.

(15) L. 4. de curat. furt.

(16) *Cato.* lib. 3.

(17) Oedipi fabulam vide apud *Senecam* tragædiographum in Oedipo.

(18) *Pauſan.* in Atticis.

(19) *Plutarc.* in parallel. c. 42. & 43.

(20) *Xenoph.* lib. 3 de Cyri pœdia.

Sa-

Saturn. (21) & alij ex iuris scriptoribus latè demonstrant, fortuiti, & involuntarij casus exilio voluntario puniri solerent, quod idem apud Memphitas lege cautum fuisse Philostratus (22) docet: tamen in parricidio etiam involuntario, & per imprudentiam commisso, severiorem pœnam luendam esse, vel ipsi rei, suæ causæ iudices, existimarunt. A quibus non longè abfuisse videtur Telegonus, qui, vt Dictys Cretensis narrat, (23) cùm Vlyssem patrem, qui somniorum dirigitate conterritus latitabat, missio in eum nec dum sibi cognitum iaculo, lethaliter vulnerasset, cognito postea parentem esse, vtraque manu caput dilanians, fletum edidit quam miserabilem, maximè discruciatus ob illatam per se patri necem. Cui facto proximè alterum illud videtur accedere, quod apud Tacitum (24) legimus his verbis scriptum: *Iulius Mansuetus, ex Hispania, Rapaci legioni additus, impuberem filium domi liquerat; is mox adultus, inter Septimanos à Galba conscriptus, oblatum fortè patrem & vulnere stratum, dum semianimen scrutatur, agnitus, agnocènsque, & exsanguem amplexus, voce flebili precabatur piatos patris manes, neve se vt parricidam adversarentur. Simul attollere corpus, aperire humum, supremo erga parentem officio fungi. Advertere proximi, deinde plures: hinc per omnem aciem miraculum, & quæstus, & sævissimi belli execratio.* Planè si quis per furorem parricidium fecerit, omninò à pœna excusari, satisque furore ipso puniri, diligentiùsque ab agnatis & gentilibus (quorum curæ id antiquis legibus (25) erat commissum) custodiendum esse, relato Divorum fratrum rescripto, Modestinus, (26) & Macer admonuerunt. Quæ enim furiosi admittunt delicta, casu, & absque alicuius personæ facto occidere censent legislatores, & non magis ea puniunt, quàm si quadrupes damnum dederit, aut tegula ceciderit, vt ex Pomponio, (27) & Vlpiano colligitur, & pluribus hanc in rem diligenter congestis Tiraquellus, (28) & Menochius advertunt. Id quod, adeò verum esse, existimant plures, vt non solùm impunita sint maleficia, quæ per furorem patrantur, sed & ea etiam, quæ quis compos mentis admisit, qui tamen postea in furorem inciderit. Quod tamen quia

dif-

(21) *Claud. Saturn.* lib. 1 fact. a. §. eventus de pœn. vide *Alciat.* 2. parer. c. 2 *Tiraquel.* de pœn. temp. caus. 13. *Forn.* 1. select. c. 10. *Petr. Greg.* li. 30. syntag. cap. 20.

(22) *Philostr.* lib. 5. de vita Apoll. c. 3.

(23) *Dict. Cret.* li. 6. de bello Troiano, in fine.

(24) *Tacit.* lib. 3. historiæ, vel 19. annal.

(25) Furiosos agnatorum tutelæ relictos, probat *Cic.* 2 de invent. *Var.* lib. 1. de re rust. cap. 2. *Ræver.* ad ll. 12. tab. c. 13. *Balduin.* c. 23.

(26) *Modest.* in l. pœna. vers. fanè si per furorem. D. de parric. *Macer* in l. divus de offic. Proconf.

(27) *Pomp.* in l fin. in fin. de admi. tut. *Vlpian* in l sed & si quemcumque. §. 1. ad l. Aquil.

(28) *Tiraq.* de pœn. temp. caus. 2. *Menochius* casu 32. *Carrer.* in prax. §. homic. ver. nono quæro. nu. 32. & in terminis latè *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. cap. 15.

difficultate non caret, & quæstio hæc variis doctorum sententijs, reddi solet ambigua, è re erit Covarruv. Tiraquelli, Menochij, Forcatuli, Baudi, & aliorum, quos novissimus Hieronymus Zevallos retulit, scripta videre. (29) Mihi autem, saltim in parricidio, supervenientem furorem criminis supplicium non impedire, disertis Macri I. C. (30) verbis ostendi videtur, vbi ex rescripto principis in eum, qui intervallis quibusdam sensu sanior erat, iubet inquiri, & diligenter explorari. *Num fortè eo momento scelus admiserit, vt si cùm posset videri sentire parricidium fecerit. pro immanitate criminis supplicio afficiatur.* Aut certè (quod magis Andræas Fachineus (31) admittit) totum hoc prudentis iudicis arbitrio relinqui debere, is enim temporis, personarum, facinoris, & aliarum rerum contemplatione habita, quid statui oporteat commodiùs inspiciet. Nã vt rectè Ovidius: (32)

Iudicis officium est, vt res, ita tempora rerum
Quærere: quæsito tempore tutus erit.

Sed hæc sufficiant, vt constet verisimum esse, quod Iustinus (33) ait: *In parricidio nullam satis iustam causam ad sceleris patrocinia prætexi posse.* Id quod Idomenæi etiam exemplo Alexand. ab Alex. (34) satis ostendit, qui à Cretensibus pulsus, & patria tanquam impius eiectus fuit, quòd filium sibi obviam factum, Dijs ex voto immolare voluisset.

(29) *Covar.* in Cle. in init. 3. p. n. 2. *Menoch.* sup. nu. 12. *Tiraq.* sup. caus. 3 *Forcat.* dialog. 33. *Baudus* lib. 2. qq cap. 7. *Zevall.* pract. com. q. 33.

(30) *Macer* in d. l. divus.

(31) *Fachin.* lib. 9. controv. c. 3.

(32) *Ovid.* 1. fastor.

(33) *Iustin.* lib. 16. histor.

(34) *Alex.* 3. genial. c. 22.

CAPVT XIX.

De parricidæ testamento, & successione tractatur. Vltimo supplicio damnatos olim nec testamentarium, nec legitimum heredem habuisse. Hodie secus. Eorum qui ante damnationem decessissent, nisi sibi mortem inferrent facinoris conscientia, successionem fuisse. De his qui sibi mortem conscíverint plurima. An fiscus, an parricidæ filij, vel alij agnati ad bona interfecti, quæ ad parricidam essent perventura admittatur. Variæ in hac quæstione doctorũ sententiæ referuntur.

VPERIORIBVS consequens est, vt ante quàm nostræ disputationis vela contrahamus, paucula quædam de parricidarum, tam legitima, quàm testa-

ſtamentaria ſucceſsione,& hereditate dicantur. Et quidem Vlpiano (1) docente cognoſcimus: *Parricidij poſtulatum ſi interim deceſſerit, ſi quidem ſibi mortem conſciverit, ſucceſſorem ſibi fiſcum habere debere, ſi minùs, eum quem voluit: ſi modò teſtamentum fecerit; ſi verò inteſtatus deceſſerit, eos heredes habiturum, qui lege vocantur.* Sed verò Vlpianus de poſtulato, ſeu accuſato, nec dum autem damnato reo loquitur. In quo idem (2) alibi tradidit: *Si quis poſt accuſationem in cuſtodia fuerit defunctus indemnatus, teſtamentum eius valebit,* & Paulus: (3) *Bona eorum, qui in cuſtodia, vel in vinculis, vel compedibus deceſſerunt, heredibus eorum non auferri, ſive teſtato, ſive inteſtato deceſſerunt.* Nam vt Macer ait, (4) & Senatuſconſulto comprehenſum erat, *Nullius mortui bona, ante quàm de eo pronunciatum ſit, publicanda ſunt, eaque bona heredes poſsidere debent*; niſi ſi fortè conſcientia ſceleris, & imminentis ſupplicij metu, mortem ſibi conſciverint, tunc enim pro confeſsis & convictis habentur, eorùmque nèque teſtamenta manebant, nèque legitima ſucceſsio dabatur, ſed fiſcus bona occupabat, vt Vlpianus ſuperiori loco, & alij Iuriſconſulti paſsim advertunt. (5) Fuit quippè ſemper, de ſe ſtatuere, admodum turpe, vt graviter Ægeſippus, & Auguſtinus (6) oſtendunt, & tunc præcipuè turpiſsimum, vbi quis metu criminis violentas ſibi manus inferret. Vndè huiuſmodi reum, qui ſententiam voluntaria morte prævenit, inhumatum abijci, (7) ſine ſucceſſore manere, (8) à propinquis, vel coniuge non lugeri, (9) nomen eius in parentationibus, ſive ferali cœna à cognatis non dici, in qua tamen cæterorum propinquorum defunctorum nomina dicebantur, (10) tam Iuriſconſultorum, quam aliorum auctorum teſtimonijs probatur. At nos de parricidæ etiam bonis & hereditate tractemus, qui non accuſatus tantùm, verùm & damnatus infandiſsimi huius ſceleris fuit. Et conſtat hunc ſimul atque condemnatus eſt, bonis omnibus exui, quia capitale ſupplicium bonorum omnium publicatio ſequebatur; (11) & per conſequens nèque teſtamentum ab eo fieri poſſe, & anteà factum reſcindi, & ne ab inteſtato quidem eï heredem contingere, cũ pœnæ ſervus ſtatim efficiatur. (12)

Quod

(1) *Vlp.* in l. parricidij. 8. D. ad leg. Pomp. de parric.
(2) Idem *Vlp.* in l. ſi quis. 9. de teſta.
(3) *Paul.* in l. in fraud. 45. de iur. fiſ.
(4) *Macer* in l. 2. in fin. D. de bon. eorum qui ante ſententi. *Marcian.* idem ait mandatis caveri in l. 3. §. ſi qui. eod. tit. & *Tacit.* lib. 6. inquit, eorũ qui damnati nõ eſſent corpora humari, manere teſtamẽta.
(5) L. 3. per totam. D. de his qui ante ſent. l. 1. C. eod. d. l. in fraudem. §. eius bona. l. 6. §. eius qui. D. de iniuſt. rupt. *Tacit.* ſup. vide *Man.* in Enchir. c. 99. & 100.
(6) *Ægeſip.* libr. 3. excid. cap. 21. *Aug.* lib. 1. de civit. Dei. c. 17. & omninò videndus *Annæ. Rob.* lib. 1. rer. iud. c. 12. & *Iacob. Durant.* 2. obſerv. c. 3.
(7) *Plato* lib. 9. de legi. *Quint.* decl. 337 *Forn.* 3. ſele. c. 11.
(8) d. l. 3. de bonis eorũ, qui ante ſent.
(9) L. liberorum. §. non ſolent. D. de his qui notantur infamia.
(10) *Artemid.* de ſomni. interp. lib. 1. c. 5. *Alciat.* lib. 6. pareng. c. 27.
(11) L. 8. §. 1. de teſtam. l. 2. C. de bon. proſcript. l. 15. tit. 1. part. 6.
(12) L. 6. §. irritũ, de

Quod planè, quoad testamentum attinet, etiam noviori iure obseruandum videtur, nam licet ex Iustiniani legibus, nemo benè natus seruus pœnæ reddi possit, (13) & damnati bona, excepto maiestatis crimine, descendentibus, & ascendentibus vsque ad tertium gradum, confiscatione cessante, præstari iubeantur, (14) non tamen ideo magis parricidij reus, aut quiuis alius, qui capite damnatus fuerit, testamenti factionem habebit, vt Accursij, Bartoli, Pauli, Cuiacij, & aliorum scriptis probatur. (15) In quo articulo non omninò displicet Francisci Hottomanni sententia, qui, hoc vt rei capitalis damnati testamenti faciendi facultate interdicantur, posterioribus Iurisconsultorum temporibus receptum videri arbitratur. (16) Nam & Cornificius, & Cicero (17) de eo qui parricidij iudicatus erat, verbà facientes, apertè testantur, certam nullam fuisse legem, qua damnatis culleo, testamenti factio prohiberetur, & inter testamentarios, & legitimos parricidæ heredes, controuersia mota, rem totam ex coniecturis, & raciocinatione pendere demonstrant. Apud nos autem Regio quo vtimur iure, cùm damnati ad mortem, vbi confiscatio specialiter in pœnam criminis statuta non est, tam ex testamento, quam ab intestato, heredes habere possint, & nedùm ante, verùm & post condemnationem vltimi elogij condendi ius habeant, (18) nulla inter parricidij, & aliorum maleficiorum reos differentia constitui debebit. Sed videamus quid de illis bonis faciendum sit, quæ illius fuerant, qui à parricida interfectus est, & an ea fiscus, quo casu, vel omnia vel eorum pars, ad parricidam tanquam ad heredem legitimum spectabant, ab ipso vt ab indigno auferat, an ad parricidæ heredes pertineant? vel eis remotis sequentibus agnatis adiudicentur? Quæ quidem quæstio in difficili esse videtur, propter diuersas, quæ in ea reperiuntur Doctorum sententias, quas sigillatim Boerius, Mantua, & Mar. Ant. Peregrinus recensent. (19) Inter quas ea frequentiori calculo ab interpretibus approbatur, vt occisi hereditas ad parricidam, & eius filios, vel heredes, seruato sanguinis gradu, pertineat, eam tamen per fiscum ab eis, vt ab indignis auferri. Nam etsi

de iniust. rup. l. qui vltimo 29. D. de pœnis.

(13) Auth. sed hodie C. de confat. inter.

(14) Auth. vt iudex iud. liceat, §. fin. collat. 9.

(15) *Accurs.* in d. l. 8. verb. publicabuntur, de testam. & in d. auth. sed hodie. *Barth.* in d. l. qui vltimo. *Paulus, Cuiac.* & cæteri in d. l. 8. §. 1. de testam. *Oniciacus* lib. 1. academ. quæst. c. 41.

(16) *Hottom.* in d. l. 8. de testament.

(17) *Cornific.* ad Herenn. *Cicer.* lib. 2 de invent.

(18) L. 4. Tauri, quæ est lex 3. tit. 4. lib. 5. recop. vbi omnes. & late *Couarr.* 3. p. rubr. de test. n. 27. *Molin.* de primogen. lib. 4. c. 12.

(19) *Boer.* q. 25 *Mantua* in Enchir. c. 233 late *Marcus Anton. Peregrin.* in tractat. de iure fisc. lib. 2. tit. 3. per totum.

fratris,vel alterius ex agnatis factum, proximioribus,vel his qui sunt in eodem gradu neutiquam noceat, iuxta Bar.(20) & aliorum doctrinam,sibi tamen,& eis qui ab eo succedunt, vel remotiori gradu sint, non immeritò nocet. Etenim si heres,qui mortem defuncti non vindicavit,indignus censetur, (21) quanto magis eum, qui defuncti mortem atroci scelere procuravit, indignum existimabimus? qui, vt alibi Pompon. (22) scripsit: *Non debet ob facinus suum hereditatem sperare lucrifacere.* Aut cur remotior heres ius suum sibi ereptum queretur? cùm ipse,si nullum admissum crimen foret, nihil esset habiturus,cumque ne ad ipsos quidem parricidæ filios quidquam ex occisi bonis sit perventurum, vt Paulus (23) his verbis scriptum reliquit: *Præterea ex his,quæ per flagitium damnatus acquisivit, portiones liberorum non augentur, veluti si cognatum suum interimi curaverit, & eius hereditatem adierit, vel bonorum possessionem acceperit.* Sed licèt hæc ita sint, in contrariam tamen sententiam, me, & iuris,& Senatus Parisiensis auctoritas vocat,à quo in prædicta quæstione parricidam non indignum, sed incapacem sæpe pronunciatum fuisse,& sic nec alijs agnatis eius facinus præiudicium inferre, Nicolaus Boer.Ioannes Gallus, & novissimus Marc.Anton.Peregrinus, & Annæus Robert. (24) eruditè pluribus in vtramque partem adductis, commemorant. Constat etenim vnius ex agnatis scelus, cæteris, qui eiusdem sunt familiæ, nocere,& præiudicium afferre, conveniens non esse, (25) & eum qui ad succedendum inhabilis est, reliquis non obstare, sed tunc, qui vno gradu remotior est, pro agnato proximiore haberi. (26) Et præterea evidens est pro hac opinione Pomponij responsum,(27) in quo cùm vxor à marito occisa fuisset, etsi maritus superstes ex pacto dotem lucrari debere videretur, tamen maritus ob suum facinus dotis emolumento privatur; & non fisco, sed legitimis vxoris heredibus actio dotis acquiritur. Quibus accedit, quod in feudorum libris (28) in specie maximè ad nostram accommodata cavetur, eum qui fratrem occiderit, vt totum feudum habeat, feudo quidem privari, illud verò ad proximum agnatum devolvi. Quod idem in nostræ His pa-

(20) *Bart.* in l. si sequens gradus.D. ad Syllan.& in l.1. D. si quis aliquem testar.*Bald.*in l.data opera.C.qui accus. non pos. *Greg. Lopez* in l. 6. tit. 7. p.6. verb. del heredero.

(21) L.1.C.de his quibus vt indig. l. ei qui.D.eod.tit.

(22) *Pomp.* in l. si ab hostibus.§.fi. D. solut.matr.

(23) *Paul.*in l.cum ratio,in fin.de bon. damnat.

(24) *Boer.* d.q.25. *Ioan. Gall.* q. 266. *Ann.Rob* lib.3.rer. iud.c.7.*M.Ant.Peregr.*de iur.fisc. lib. 2.tit.3.n.6.

(25) L.2.§.fratris. D.si quis aliquem. l. sancimus. C. de pœnis.

(26) L.si post mortē.§ liberi de cont. tab. l. 1. C. de hered instit.

(27) *Pomp.* in d.l. si ab hostib.§.1.

(28) C.1.§.similiter, vbi glos. verb. fratrē. quib. mod. feud.am. *Peregr.*d. tit.3.n.3.

paniæ primogenijs absque dubio procedere, Gregor. Lopez, (29) & alij testantur. Sed & Longobardicis legibus idem omninò cautum invenimus: Rex enim Rotharius, (30) & Luitprandus parricidę animam potestati regis relinquũt; ad hereditatem autem & bona non solùm occisi, verùm & occissoris fiscum non aliter admittunt, quam si alij proximiores parentes, id est legitimi heredes defuerint. Quas leges licèt quoad hereditatem interfectoris posteà Imperator Henricus reformaverit, constituens vt in fiscum redigeretur, quod tamen ad bona interfecti pertinet, illibatas manere decrevit, vt constat ex illius verbis, quæ sic habent: (31) *Quicùmque propter cupiditatem rerum patrem, aut matrem, aut fratres, aut sorores, vel nepotem, aut aliquem suum propinquum, per se, aut per alium interfecerit, hereditas interfecti ad alios suos legitimos heredes perveniat; hereditas verò interfectoris in fiscum redigatur; ipse verò ordinante Episcopo publica pœnitentia subdatur. Quòd si ille cui crimen mittitur negare voluerit, per se pugnam faciat, nec liceat campionem pro se dare, nisi decrepita ætas, aut iuvenilis, aut infirmitas pugnare prohibuerit.* Qua in lege obiter animadverto, purgationem illam vulgarem, quam per duellum fieri iubet, in lege antecedenti ita fieri iussam, vt qui se occidisse negaverit, ad novem vomeres ignitos ad iudicium Dei examinandum accederet. Erat quippe ea ætate non apud Longobardos modo, verùm & apud alias gentes frequens hic mos, vt suspicio criminis, vel pugna, vel candentis ferri susceptione, vel alijs similibus modis purgaretur: quò vsque Pontifices huiusmodi iudicium vtpotè in quo Deus tentari videretur, interdixerunt. (32) Qua de re non gravaret aliqua in medium adducere, si vel id instituti nostri ratio pateretur, vel ab alijs multa huc spectantia diligenter congesta non fuissent. (33)

(†††)

(29) *Greg Lop* in d. l. 6. verb de el he red'ero. *Mieres* de maiorat. q. 5. n. 13. *Molina* de primog. lib. 3. c. 2. n. 32. *Vela* de delict. c. de homic. num. 19.

(30) L. 1. & 2. de parric. in leg. Longob.

(31) L. fin. eod. tit.

(32) Cap. 1. & 3. de purgat. vulgari. c. ex tuarum. de purgat. canonic. c. mennam. 2. q. 5.

(33) Vide *Anastas. Germõ.* in parat. de purg. canon. *Pratei.* ver. purgatio. *Ann. Rob.* lib. 1. rer. iud. c. 11. fol. 72. & latiùs *Pet. Greg* lib. 48. syntag. c. 15. per totũ.

CA-

CAPVT XX.

Parricidij crimen publicum esse. Ideo eius accusationem cuivis è populo datam. Parricidio Rempublicam lædi. Parricidij accusationem nullo temporis spatio finiri, licèt reliqua crimina vicennio extinguantur. Paulus in l. fin. de parricidijs expositus. Nova eius interpretatio cum Cuiacio relata. Quæ tamen reijcitur posteà, & communis magis probatur.

SED vt receptui canamus, & tot vexata fluctibus nostræ tractationis navicula, optatum portum, quem iam velut vmbram non procul aspicio, tandem appellat, vltimo hoc capite de parricidij accusatione, brevitate laconica nonnulla præstringam. Et verò constat crimen hoc inter iudicia publica optimo iure relatum, (1) quippè cùm vt Macer ait, (2) ex legibus publicorum iudiciorum originem trahat. Cui & illud consequens esse videtur, vt cuilibet de populo eius accusandi potestas sit. Etenim (quicquid Duarenus, (3) Goveanus, & alij ex recentioribus velint) verissima est Iustiniani Imperatoris sententia, (4) nèque ab aliorum Iurisprudentum responsis aliena, qui publica iudicia inde dicta nos docet, quòd cuivis de populo eorum executio plerùmque conceditur. Nèque potuit asperrimi huius criminis accusatio non omnibus dari, cuius atrocitas & vniversam Rempublicam, & quemlibet è populo lædere existimatur. Sic enim Orosius, (5) *Malleoli parricidium, vrbem omnem subito mœrore fuscasse*, scriptum reliquit, & in non dissimili specie Cæsares, (6) de violata religione divina, cui parentum pietas tantùm non æquatur, verba facientes, Hæresim inquiunt Manichæorum, vel Donatistarum, *volumus esse publicum crimen, quia quod in religionem divinam committitur, in omniũ fertur iniuriam.* Quin & illud sibi proprium sceleris huius immanitas vindicat, vt licèt alia crimina viginti annis elapsis in iudicium deduci non possint, nèque eorum accusatio, aut inquisitio admittatur, vt Diocletian. & Maximian. statuunt, (7) & communiter

(1) § alia deinde. iuncta rubr. inst. de pub. iud.
(2) *Macer* in l. 1. de pub. iud.
(3) *Duaren.* lib. 1. disp. c. 37. *Govea.* 1. variar. c. 27. *Eguin.* & *Hottom.* in princ. de pub. iud. *Brisson.* de verb. iuris. ver. publica.
(4) *Iustin.* in princ. de pub. iud. l. pali. §. senatus. de rit. nup. l. lege Cornelia. 30. D. de falsis. l. quamvis. C. de adult. defendit *Rav.* 1. var. c. 27. *Carond.* 1. verosim. c. fin. & 1. antiq. Rom. c. 14. & *Cuiac.* 8. obs. c. 33 *Robert.* lib. 4. sent. cap. 10.
(5) *Oros.*
(6) *Impp.* in l. 4. C. de hæret.
(7) *Diocl.* & *Max.* in l. querela. 12. C. de falsis.

ter interpretes omnes Nicol. Boerio, Ægidio Bosio, & Iul. Claro testantibus, (8) recipere solent: parricidij tamen accusatio nullis tẽporis spatijs possit extingui, nullisque dissimulationis, quantumvis longævæ præscriptionibus, & metis excludi. Id quod Paulus I. C. his expressis verbis admonuit: (9) *Eorum qui parricidij pœna teneri possunt, semper accusatio permittitur*; & Accurs. Bart. Salycet. Duaren. (10) & reliqui fermè omnes iuris nostri scriptores constanter tenuerunt, & dictionis illius *semper* proprietas perspicuè demonstrat, quæ continuitatem & perpetuitatem accusationis significat. (11) Sed his contrarius Iacobus Cuiac. (12) & qui Cuiacij vestigia sequitur Dionys. Gothof. (13) obfirmato animo asserere non verentur, nulla quamvis gravia crimina, & Reipublicæ pernicioſa, vltra vicennium porrigi; hoc tempus finiendis accusationibus generaliter constitutum; post illud, criminales omnes actiones, quin & civiles fiscales, exceptа causa commissi, & vacantium bonorum, sopiri. (14) Neque Diocletianum, & Maximian. (15) contrarium docere: nam quod aiunt, *Falsi querelam, vt cætera quòque ferè crimina, viginti annorum præscriptionibus excludi*, non idcircò adijci, quasi aliqua sint, quæ vicennio non extinguantur, sed quoniam nonnulla quinquennio tollantur, vt quæ ex lege Iulia de adulterijs, peculatus, aut S. C. Syllaniano descẽdunt, (16) interdum & anno, vt in iniuriarum actione contingit. (17) Ergo quod Paulus ait: *Semper eorum qui parricidij teneri possunt accusationem permitti*, eo modo accipiunt, nisi vicennalis præscriptio obijciatur, & quod idem alibi de suppositо partu agens, huius criminis accusationem nulla temporis præscriptione depelli, tradit, (18) pari limitatione restringunt. Imo & Cuiacius, (19) plus coniecturis, quàm apertis iuris decisionibus tribuens, eò prorumpit audaciæ, vt Pauli responsum, quod extat in lege finali de parricidis, fugitivum esse arbitretur, & cùm à Triboniano in Senatusconsulti Syllaniani expositione collocari debuisset, quo aliter extranei heredes, aliter hi qui parricidij teneri possunt, conveniuntur, vt Venuleius Saturninus admonuit, (20) malè ab eo ad titulum de lege Pompeia translatum. Sed hoc potiùs

(8) *Boer.* q. 26. *Bossius* in prax. ca. 41. *Iul. Clar.* recept. §. fin. q. 51. *Anchar.* 2. q. c. 29. *Cuiac.* de diverſ. præſcrip. c. 28

(9) *Paul.* in l. vlt. D. de parric.

(10) *Accurſ.* in d. l. fin. & in d. l. querela. vbi *Bart. Salyc.* & alij. *Duaren.* ad tit. D. de parr. in fi. *Vveſemb.* in parat. eiuſdem. *Tiber. Dec.* 2. tom. crim. lib. 9. c. 6. num. 10.

(11) L. Caio, §. Imp. de alim. leg. l. 1. vbi gloſ. *Bart.* & cæteri. D. ſolut. ma.

(12) *Cuiac.* lib. 4. obſerv. c. 14. & in not. poſt. ad d. l. vlt.

(13) *Goth.* in d. l. querela.

(14) L. in omnibus. de diver. tem. præſ. l. 1. §. pen. & vlt. vbi *Cuiac.* de iure fiſc. l. 2. & 3. D. de req. reis.

(15) in d. l. querela

(16) L. mariti. §. hoc quinquenniũ. D. de adult. l. peculatus 7. D. ad l. Iul. pecul. l. in cognitione 13. D. ad Syllan. vide *Cuiac.* de diverſ. præſcr. c. 24.

(17) L. ſi non convicij 5. C. de iniur.

(18) *Paul.* in l. qui falſam. 19. §. 1. D. de falſis.

(19) *Cuiac.* d. lib. 4. obſerv. c. 14. & in oper. poſt. ad tit. C. de falſis.

(20) *Saturn.* in d. l. in cognition. 13. D. ad Syllan.

tius est iura corumpere, quàm exponere, & contra Augustini (21) sententiam, *De ipsis legibus iudicare, non secundùm ipsas.* Quare simplicem iuris docendi rationem, & viam magis sequutus, cum communi veterum schola, Pauli verba, provt iacent, accipienda esse contendo, & iustissimè vicenij præscriptionem, quæ in alijs criminibus solet locum habere, in parricidio cessare, cuius atrocitas, vt expiationem nullam, ita nullum temporis subterfugium habere meretur.

(21) *August.* li. de vera relig. relatus in c. in illis. 4. dist.

LAVS DEO.



AVCTO-

AVCTORVM, QVORVM SENTENTIÆ, ET OPINIONES IN HOC LIBRO CITANTVR, ET EXPONVNTVR, NOMENCLATVRA, ORDINE ALPHABETI DIGESTA.

A

ACCVRSIVS.
Adriani Imper. ſententiæ.
Adrianus Iunius.
Adrianus Turnebus.
Ægeſippus.
Ægidius Boſsius.
Ælianus.
Ælius Lampridius.
Ælius Spartianus.
Æſchines.
Agathias, ſive Agathius.
Agellius.
Aimarius Ribarius.
Alardus Amſtelredam.
Albertus Magnus.
Alciatus.
Alexander ab Alexand.
Alexander Immolenſis.
D. Ambroſius.
Ambroſius Leo Nolan.
Ammianus Marcellinus
Anaſtaſius Germonius.
Andræas Fachineus.
Andræas Gail.
Andræas Patricius.
Andræas Tiraquellus.
Angelus Peruſinus.
Angelus Aretinus.
Angelus Mateacius.
Angles.
Annæus Robertus.
Annianus.
Antonius Auguſtinus.
Antonius Clar. Silvius.
Antonius Concius.
Antonius Faber.
Antonius Goveanus.
Antonius Gomezius.
Antonius Pichardo.
Antonius Sabellicus.
Apollonius Rodius.
Appianus Alexãdrinus.
Apuleius.
Arias Pinelus.
Ariſtophanes.
Ariſtoteles.
Arnobius.
Artemidorus Daldian.
Aſcanius Clementinus.
Aſconius Pedianus.
Athæneus.
D. Auguſtinus.
Aurelius Prudentius.
Auſonius Gallus.

B

Baldus.
Baptiſta Fulgoſius.
Baptiſta Pius.
Barnabas Briſſonius.
Bartholomæus Zancus.
Bartholomæus Zepola.
Bartolus.
D. Baſilius.
Baſilici Græci Auctores.
Bernardus Diez.
Bernardus Vvalterus.
Blaſius Florez Mena.

C

Caldas Pereira.
Calphurnius Flaccus.
Carolus Sigonius.
Caſsiodorus.
Catelianus Cota.
Cato Cenſorius.
Catullus.
Catunculus.

Cœlius Rhodiginius.
Cæſar Baronius.
Cedrenus.
Charilius Grammaticus
Chriſtophorus Colerus.
D.Chryſoſtomus.
Claudianus.
Claudius Minoes.
Clemens Alexandrinus.
Clementinarum liber.
Codex Iuſtinianeus.
Codex Theodoſianus.
Columella.
Concil. Conſtantinop.
Concilium Illiberitanũ.
Concilũ Matiſconenſe.
Concil.Vvormacenſ.
Conſtantio,Harmenop.
Conſtitutiones Gregorij XIII.
Conſtitutiones Sixti V.
Cornelius Tacitus.
Cornificius.
Cynus Piſtorienſis.
D.Cyprianus.

D

David Rex.
Decretalium libri.
Demoſthenes.
Deuteronomij liber.
Dictionarium Poeticũ.
Dictys Cretenſis.
Didacus Covarruvias.
Digeſtorum libri.
Dio Caſsius.
Dio Chryſoſtomus.
Diodorus Siculus.
Diogenes Laertius.
Dionyſius Gothofredus.
Dionyſius Halicarnaſ.
Dionyſius Lambinus.
Dioſcorides.
Donatus Grammaticus.

E

Eduardus Caldeira.
Eguinarius Baro.
Emilius Probus.
Epictetus.
Eraſmus Roterodamus.
Eſdræ liber.
Eſther liber.
Euripides.
Euſebius Cæſarienſis.
Euſtachius.
Exodi liber.
Extravagantium liber.

F

Feneſtella.
Ferrandus.
Ferdinandus Menchaca.
Ferdinandus Mendoza.
Feſtus Pompeius.
Feudorum liber.
Flavius Vopiſcus.
Fortunius Garcia.
Franciſcus Balduinus.
Franciſcus Connanus.
Franciſcus Duarenus.
Franciſcus Iuretus.
Franciſcus Hottomann.
Franciſcus Patricius.
Franciſcus Purpuratus.
Franciſcus Sanctius Brocenſis.

G

Gabriel Paleotus.
Galenus.
Gaſpar Cavalinus.
Gilbertus Regius.
Geneſis liber.
Glareanus.
Graciani decretum.
Gregorius Lopez.
Gregor.Lopez Madera.
Guibertus Coſtanus.
Guido Pape.
Guillelmus Benedictus.
Guillelmus Budæus.
Guillelmus Fornerius.
Guillelmus Onciacus.

H

Henricus Stephanus.
Herodianus.
Herodotus.
Heſiodus.
D.Hieronymus.
Hieronymus Cagnolus.
Hieronymus Magius.
Hiſtoria Fori Romani.
Homerus.
Horacius Flaccus.
Hyppocrates.

I

Iacobus Baulenſis.
Iacobus Cuiacius.

Ia-

Iacob. Durantius Casel.
Iacobus Menochius.
Iacobus Rævardus.
Iacobus Simancas.
Ianus Dousa.
Iason Mainus.
Ioannes Anania.
Ioannes Vela.
Ioannes Bellonus.
Ioannes Bohemus.
Ioannes Corrasius.
Ioannes Stephanus Durantius.
Ioannes Faber.
Ioannes Gutierrez.
Ioannes Baudus.
Ioannes Gallus.
Ioannes Aurpachius.
Ioannes de Imola.
Ioannes Mariana.
Ioannes Mercerius.
Ioannes Montalvus.
Ioannes Nevizanus.
Ioannes Nicolaus Porta.
Ioannes Oinothomus.
Ioannes Pareja.
Ioannes de Platea.
Ioannes Portona.
Ioannes Rojas.
Ioannes Robertus.
Ioannes Rosinus.
Ioannes Sarisberiensis.
Ioannes Stobæus.
Ioannes Tzes.
Iob libri.
Iovianus Pontanus.
Iosephus Iudæus.
Iosephus Mascardus.
Iosephus Scaliger.
Isaacus Casaubonus.
Isernia.
D. Isidorus.
Iulius Capitolinus.
Iulius Cæsar.
Iulius Clarus.
Iulius Higinus.
Iulius Pollux.
Iulius Solinus.
Iustinus Historicus.
Iustus Lipsius.
Iuvenalis.

L

Lactantius Firmianus.
Laguna Medicus.
Laurentius Valla.
Latinus Pacatus.
Leges xij. tabularum.
Leges Fori Hispaniæ.
Leges Numæ.
Leges Partitarum.
Leges Recopilationis.
Leges Romuli.
Leges Longobardorum.
Leges Vvisigothorum.
Levitici liber.
Lucanus.
Lucius Florus.
Lucianus.
Lucrecius.
Ludovicus Mainus.
Ludovicus Ariostus.
Ludovicus Carrerius.
Ludovicus Molina.
Ludovicus Romanus.
Ludovicus Rusardus.
Ludovicus Charondas.
Lycophron.

M

Macrobius.
D. Marcus.
Marcus Anton. Muret.
Marc. Anton. Peregrin.
Marcus Mantua.
Marcus Tullius Cicero.
Marcus Varro.
Marianus Socinus.
D. Matthæus.
Matthæus Vvesebechius.
Menander.
Minutius Felix.

N

Natalis Comes.
Nehemias.
Nicander.
Nicephorus Calixtus.
Nicetas.
Nicolaus Balla.
Nicolaus Boerius.
Nicolaus Leonicus.
Nonius Marcellus.
Numerorum liber.

O

Onufrius Panvinus.
Optatus Milevitanus.
Orus Apollo.
Osascus, Decisiones Pedemontanæ.

Ovidius.

P

Pardulfus Prateius.
D. Paulus.
Paulus, de verb. signif.
Paulus Caſtrenſis.
Paulus Manutius.
Paulus Oroſius.
Pauſanias.
Pelaez de Mieres.
Perſius.
Petronius Arbiter.
Petrus Bræcheus.
Petrus Colbius.
Petrus Daniel.
Petrus Dueñas.
Petrus Faber.
Petrus Gerardus.
Petrus Gregor. Tholoſ.
Petrus Ærodius.
Petrus Mexia.
Petrus Plaza.
Petrus Rebuffus.
Petrus Vellei. à Guevar.
Petrus Zenedo.
Philippus Beroaldus.
Philippus Decius.
Philo Iudæus.
Philoſtratus.
Picta Poeſis.
Pierius Valerianus.
Plato.
Plautus.
Plinius.
Plinius iunior.
Plutarchus.
Polybius.
Pomponius Lætus.
Priſcianus Grammaticus
Propertius.
Pythagoras.

Q

Quintilianus.
Quintus Curtius.

R

Raviſius Textor.
Raynaldus Corſus.
Robertus Gaguinus.
Rufinus.

S

Salycetus.
Salvianus.
Salluſtius.
Seneca Philoſophus.
Seneca Tragedicograph.
Servius Honoratus.
Sextus Cæcilius.
Sidonius Apollinaris.
Silveſter Aldobrandin.
Simon Maiolus.
Simplicius.
Sophocles.
Sophronius.
Sozomenus.
Speculator.
Stephanus Bellẽgardus.
Stephanus Papa.
Statius Papinius.
Stephanus Piglaus.
Strabo.
Suetonius Tranquillus.
Suidas.
Symmachus.

T

Tadæus Piſo Soacius.
Teatrum vitæ hum. næ.
Teophilus.
Teophraſtus.
Terentius.
Tertullianus.
Thomas Grammaticus.
Tiberius Decianus.
Titus Livius.
P. Torres Societat. Ieſu.
Trebellius Pollio.

V

Vaconius à Vacũna.
Valentinus Froſterus.
Valerius Martialis.
Valerius Maximus.
Veranius.
Vetus gloſſarium.
Vincencius Cabœcius.
Virgilius Maro.
Vitruvius.
Vldaricus Zaſius.

X

Xiphilinus.
Xenophon.

Z

Zonaras.
Zozimus.

DE

DECEM CONCLVSIONVM MANVS IN AVGVSTISSIMO TOTIVS ORBIS TERRARVM SALMANTICENSIS SCHOLÆ THEATRO.

A

DON AMERICO MARTIO MEDICEO IVRIS STVDIOSO PVBLICE DISPVTATARVM, DICATA CONSECRATAQVE.

ILLVSTRISSIMO ET EXCELENTISSIMO D. D. FRANCISCO MEDICEO, SERENISSIMI MAGNI ETHRVRIÆ DVCIS FRATRI.

PRÆFUIT IOANNES DE SOLORZANO ET Pereyra, I. C. vel ad priſcam ætatem eleganti ſsimus, digniſsimuſque Veſpertinæ iuris Cæſarei Cathedræ Anteceſſor, &c.

SALMANTICÆ, Menſ. Auguſt. Ann. 1609.

ILLVSTRISSIMO, ATQVE EXCELLENTISSIMO D.D. FRANCISCO MEDICEO, SERENISSIMI MAGNI ETHRVRIÆ DVCIS FRATRI.

D. Americus Martius Mediceus.



LYSSES *Ille Homericus in ſtadio cum Aiace curſu certans, Palladem precibus affatur, vt eum compotem victoriæ faciat: an non ego ſupremum aliquod numen, primitias ei laborum meorum (veluti ariſtas Cereri) conſecrans oravero, vt mihi hoc litterarum curſu certanti favoris auram benigniter aſpiret? cum me iuſſu Alexandri Martij Medicei iſtius floridiſsimæ vrbis Archiepiſcopi ac Patrui mei Amantiſsimi his adſtrinxi ſtudijs, nihil in votis, niſi tibi vni Illuſtriſsime, atque Excellentiſsime Princeps litare. Triennium iam in iſs ſum: Quid ni ergo primos hoſce tibi fructus offeram? quos ſi exceperis, pernicitatem pedibus meis ad hoc fœliciter ſpatium decurrendum, non ſecus ac Vlyſſi illi Pallas, addideris. Et profectò hoc tibi debitum, ſi in animo revolvo quis tu, quis ego, qui tui, qui mei fuerint. Mei ampliſsimæ* Mediceorum *familiæ tuorum munere inſerti fulgent clarius. Tui (omitto ſtemmata, imagines, divitias, facinora, Regna) qui deportatas iam, & toto pulſas orbe litteras revocarunt, certiſque firmarunt fulcris, nimirum ſuæ ſtirpis germinibus. Cuius non hærent memoriæ* Coſmi *illi Magni*, Laurentij, Leones? *Quis* Ferdinandi *Patris tui ſene illo,*

Iliad. lib. 1 Cuius à lingua melle dulcior fluebat vox.

prudentioris non recordabitur? At quis ego? nempe is, quem nõ natura ſolum ſeniſsimo fratri tuo Magno Ethruriæ Duci, *ſed & eius benignitas ſubiecit. Te vero in tenera ætate grandis prudentia, diſciplinarum amor, comitas, atque præclariſsima indoles, nõ oculis dumtaxat vniverſo-*

ſorum, verum admirationi exponunt. Iure igitur beneficia cùm vetera, tùm recentia hoc ſibi vendicant; ipſæquemet litteræ ad te ire (ſeu familiam, ſeu tuã videas propenſionem) ſatagunt, & vovent; quibus ſi obſiſtam, merito de me queratur Themis. Novi præterea milites ſub Magni, & periti Imperatoris alã præliari acrius; & hoc in cauſa, cur hunc depromptorum ex iuris ſcientià dogmatum, quorum veritatẽ defendendam ſuſcepi, manipulum tuo illuſtrari nomine voluerim; an non adverſarios, ſi tu faveas, hilari fronte vltro aggrediar, & pene dixerim, profligabo? Faves? quid ni? Triplex tibi cauſa: Theatrum vbi hæc edita certamina, Salmanticæ nimirũ, totius orbis terrarum celeberrimũ. Meæ fautor partis Ioannes de Solorzano Anteceſſor præſtantiſsimus, iuvenis adhuc, & eo cæteris doctior, quo iunior: meus denique affectus, qui vt hæc tibi offert, vtinam ſemetipſum ad tuos ſe ſiſtere pedes poſſet, & explicari. Ergo non dubito quin ad me ſpectatores vtrùmque vertant pollicem; at invidi, malevolique plures: deſpicio: Nonnè ſimul ac lividos oculos contorſerint, ſubita, & magna tui nominis luce cæcutient? ſpes omnino certa: eaque iam iam exhilaratus futuri ſucceſſus ſecurus rubrum in caſtris pendens vexillum videre geſtio. Interim Illuſtriſsime, atque Excellentiſsime Princeps libellum hunc accipe, vbi relatas, atque ad vivum pictas ipſaſmet quaſi pugnas conſpicias: ſi quæ tenuia nimis, vel levia cognoveris, aſpice tamen. Vt ſtannum, & æs ſolis radijs oppoſita argentum, aurùmque iudicas, ſic illa ſimul ac oculorum aciem intenderis, non niſi optima, atque elaborata videri poterunt. Hoc tibi tandem quicquid eſt libelli, mei affectus, cultùſque ſincerum monumentum, do, dico. Vtinam tibi Deus ea, quæ nos tui clientes, quique in tuo iam eſſe ære gloriamur, & merita tua elatis ſupercilliſs cognoſcimus; vovemus, & precamur. Salmanticæ Kalendis Auguſti. M. DC. IX.

EX

EX NOBILIBVS IVRISCONSVLTORVM, CÆSARVMQVE RESPONSIS IN LEGE SECVNDA l. Verbis civilibus 7. l. Centurio. 15. ff. de vulg. & pup. & l. Precibus 8. Cod. de Impub. & alijs subst. sequentes proponuntur Iuris studiosis disputandæ Conclusiones.

PRIMA CONCLVSIO.

TESTAMENTVM Quod pater impuberibus liberis facit, & inde pupillaris substitutio appellatur, Romanorum olim mores introduxerunt, & noviores postea Cæsarum leges scripto formarunt. In quo nihil ex privilegio parentibus datum, sed omnia ex summo patriæ potestatis imperio, & Civilis iuris regulis promanasse, contra plures defendam.

SECVNDA CONCLVSIO.

VBI Masculus decimiquarti anni, & fœmina duodecimi vltimum tetigerit diem, substitutionem pupillarem penitùs extingui contendo. Adeo, vt nec iure fideicommissi postmodum sustineatur, etiam si in ea longius tempus complexus fuerit parens.

TERTIA CONCLVSIO.

PVPILLAREM Substitutionem his solum liberis, qui vel naturali, & legitimo iure, vel legitimo tantùm in patris potestate testamenti, & mortis tempore fuerint, fieri posse tuebor. Extraneis autem naturalibus, vel emancipatis, aut etiam nepotibus in alterius potestatem recasuris, etiam a milite, inutiliter fieri, neque (quicquid alij existiment) fideicommissi iure defendi.

QVAR-

QVARTA CONCLVSIO.

MATER, Alijque per maternam lineam ascendentes, ob defectum patriæ potestatis pupillarem substitutionem facere nequeunt; quinimo nec ipse etiam poterit pater, nisi prius sibi (si paganus sit) iustum, & solemne condiderit testamentum, & filium, cui pupillarem substitutum scribit, vel nominatim hæredem instituerit, vel vt oportet exhæredaverit. Nèque enim probo Bartoli, & aliorum sententiam, qui tacitam filij institutionem sufficere, perperam arbitrantur.

QVINTA CONCLVSIO.

COMPENDIOSAM Substitutionem, Bartolum sequutus, eam esse contendam, quæ sub conditione mortis, vel alia, plura tempora, plurèsque substitutionum casus complectitur; quæ si verbis directis à milite fiat, intra pubertatem iure communi substitutum ad patris, & filij hæreditatem admittet; postea verò, vt directa militaris, ad patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

SEXTA CONCLVSIO.

CVM Præter militis hæreditatem, fructus quòque eius militari substituto Papinianus adiudicet, dubium ab interpretibus iudicatur, de quibus fructibus hoc intelligi debeat. Sed ego verè dicendum existimo, eos tantum fructus substituto deberi, quos hæres instituti filij percepit, à tempore, quo militaris substitutionis conditio extitit, qui sane in restitutionem fideicommissariam, haud quaquam, nisi mora præcedente, venirent.

SEPTIMA CONCLVSIO.

EXPRESSAM Pupillarem substitutionem, vel sub compendiosa contentam, matrem etiam à legitima filij excludere censeo, vt magis communiter Doctores admittunt. Quamvis non defuerint, qui semotis Pontificum decisionibus contrarium Iure Civili inspecto defendendum existiment.

OCTAVA CONCLVSIO.

SED An, si miles in primum tantum casum filio substitutum scripserit, eius voluntas ad secundum quòque ex divorum Marci, & Veri constitutione tractatur, non parum controvertunt authores: multis existimantibus in militis testamento, intellectæ substitutioni locum non esse. Ego sub vulgari expressa, tàm in militis, quàm in pagani testamento tacitam pupillarem latere tuebor. Quæ tamen contra matrem effectum sortiri non possit, nisi nos in contrarium aliquæ coniecturæ deducant.

NONA CONCLVSIO.

COMPENDIOSAM Substitutionem impuberi filio sub conditione mortis conceptam, quo casu vt fideicommissaria effectum sortitur, tacitam illam conditionem, *si sine liberis*, continere assero, quæ ab acutissimo Papiniano primum inventa fuit. Quod tamen contra procedere ostendam, si casualis conditio compendiosæ adijciatur.

DECIMA CONCLVSIO.

LICET Miles, si velit, etiam filij legitimam fideicommissi onere gravare possit, id tamen in dubio non esse præsumendum affirmo, atque adeo vniversali hæreditatis restituendæ fideicommisso filij legitimam non comprehendi.



D. OCT. COR. CAM. APO. CLE.

AD LECTOREM.

S. D.



QUa mihi, benivole Lector, gente assurgis? ex ipsis Aristarchis? ex ipsis, qui criticè litterarum ludum, & arena, vt ita dicam, bestiariorum tractant? secede: bonum factum: si hunc libellum non tangas; ac ne videas quidem emissitijs illis oculis; vtinã effossis. Vt lictoris officium præire, & summovere, præsertim infames, ne eorum occursu Magistratus maiestas contaminaretur; sic meum, morosos, fastidiosos, blennos, buccones arcere, voce, manu, virga! *quippe si in manus libellum re ipsa bellum sumant, nec ipsamet Pallas à viroſæ linguæ telis Ægide sua defendat; flagitem, vt laudent? ne vt excusent quidem, si quid erratum.*

Iusta ab iniustis petere insipientia est;
Quippe illi iniqui ius ignorant, neque tenent.

An potius, Lector, ex illis est, qui curiosos simulant, & *Zenonis sectam augent? Tu quòque gravis, grave si illud intones,*

Mentiri nescio; librum,
Si malus est, neque laudare, & poscere.

esto; si scriptorem, si rem scriptam in trutina expendas, laudabis nec mendacio. Rudiarius *hæc non scripsit; sed qui* palo adhuc figit vulnera, *quique quod magis mireris,*

Adpositam nigræ Lunam subtexit alutæ.

Impie si recotiora petas; vt in pomo non miti acris ille sapor amatur; Sic in adolescentis scriptione. Nosce te ipsum quicunque, & retro ad eam ætatem trahe; cucurbitas pingebas; dormiebas. Qui ergo tam bene orditur huius militiæ Tyrocinium, cito eum vitis manet. *Complectere modo animo rem: pugnam in Salmaticensi Theatro argumentis, & rationibus depugnatam brevi stylo, & eleganter descripsit, vt oculis Illustrissimi Excellentissimique Principis* Don Francisci Medicei, *cuius auspicijs manus consertum ivit, necnon Illustrissimi & Reve-*

rendiſsimi Archiepiſcopi Florentini patrui ſui, *quem pariter obſequio & amore proſequitur, ſubmitteret: non ille famæ ſuæ conſultum hoc libello voluit, nèque ipſi votivum, vt vere, Lector, fatear, tibi probari: placeat Magnatibus illis, ad hoc anhelamus, & ideo hæc ijs veluti inguſtum ingenij ſui dedit; an terreri debuit? audi Satyricum.*

Stulta eſt clementia, cum tot vbique
Vatibus occurras, perituræ parcere chartæ.

Hoc amplius Lector, ſi ex Bartoliſtarum grege mihi ades, & in obſoletorum interpretum verba iuraſti: aureſque barbara illa Latinitate obduruiſti, nihil hic tibi, voluptatem non capies, imo nec quid ipſe velit: qui in ſedula Cuiacij, Duareni, Donelli, Fabrorum, & ſi qui huius melioris commatis lectione verſaris.

Aſpice & hæc, ſi forte aliquid decoctius audis.
Inde vaporata Lector mihi ferveat aure.

noſter trivialia communi moneta haud ſcripſit, ſed electa, & acuta. Hæc audis Lector? facilem ergo te præbe. Novitium hunc in Theatrũ litterarum prodeuntem, fœliciter *acclamans plauſu excipe: lauda paratum gratiam referre non modio, ſed horreo toto: Hoc ſi nolis*: Angeronam *reſpice: pergis, & ad calculos ſedes? obtempera ipſe tuæ conſcientiæ, quæ, & ſi ſimulas, vice Tribuni tàm iniquæ actioni intercedit, ſcio. Spernis? I Lictor, colliga manus; ſed vide ingenuitatem, tempora, & mores novimus, promptiores ad calumniam, quàm ad veritatem linguæ: vt qui ad portum tendit ventis, procelliſque nonnumquam ſollicitatur; ſic invidia, & maledictis qui ad gloriam: noſter* Gallinæ albæ *minimè filius in eodem iactabitur æquore, ſi quid laudis captabit, lucro ponet; ſin minus, Poetam clamantem audiet.*

—— Nec te quæſiveris extra.

Tu modo amiciſsime Americe, perge Macte virtute, qui eductus ſemel è carcere inoffenſo pede ad calcem curres, & poſt terga relictis his, qui gravi invidiæ aculeo punctì oblatrant, gratus Patriæ, parentibus, amicis caput olivo redimitum in hoc, vbi de fama contentio eſt, ſtadio fores; ſtimulos addet, ſi mentis oculos in patrui tui exemplo figes; de quo nihil aliud tibi inæſt illo (pene enim factus sũ garrulus) niſi illud Poetæ.

Vulcanus, Luna, Sol, dies, Dij quatuor
Meliorem nullum illuxere alterum

libet, & vere addere doctiorem, humaniorem, nobiliorem, ſed tu, Lector, vale, & Momi perſonam exue.

AD

AD LEGEM CENTVRIO. XV. D. DE VVLG. ET PVPIL. SVBST. HABITA REPETITIO.

Ad eandem Præfatio.

Quo didiciſſe, niſi hoc fermentum, & quæ ſemel intus,
Innata eſt rupto iecore, exieris, caprificus.

LICEAT Mihi auditores meos (*Illuſtriſsime Rector, Præſes ſapientiſsime, Viri Principes, Patres præſtantiſsimi, necnon Univerſi Cariſsimi Condiſcipuli*) liceat mihi inquam auditores meos his verſibus affari, nam vt Athletæ in ſtadio oculos ad metam, & bravium intendunt, ſic fere omnes, qui ſtudijs ſe dedunt, ad gloriam. Ne tamen inducatis in animum me adeo Philotimia obcæcari, qui putem didiciſſe iam vt illi ipſi, qui apud Perſium verſus illos vſurpant. O ſtultus ego ſi putem, & merito clamet quis.

O medici mediam pertundite venam.

Non ego huc prodij apud vos, *Auditores*, vt vel elaborata ſtudia, vel ingenij vires oſtentarem. Sed veluti Aves cum pullos ſuos volatum docent, antequam per aera divagari permittant, paulatim ducunt prius, atque experiuntur; ſic ego mei periculum facere optimum duxi, vt ſim conſcius quem volatum per largum hoc iuriſprudentiæ cœlum explicare queam. Hoc verò, vt hic potiſsimum facerem, vos ſuaſiſtis, *Auditores*, veſtra religione, ac æquitate, huiuſcemodi enim arbitros habere, & gaudeo, & iam diu in votis. Præterea allexit ipſamet Salmanticenſis Vniverſitas, vno verbo dicam, omnibus numeris abſoluta, in qua cæteræ omnes velut in ſpeculo, ſuam poſsint aſpicere deformitatem. Quid verò occaſio tanti Præſidis? an non ex remotioribus terræ par-

partibus accurrere huc debuiſſem, vt ſub eius patrocinium, hodiernum hoc certamen inirem? Non tanti igitur fuit certare, quàm in hoc theatro certare, talibus arbitris, ac tali Præſide. Reſtat vt vobis explicem, quare hunc laborem meũ Illuſtriſsimo, Excellentiſsimoque Principi D. D. Franciſco Mediceo, Sereniſsimi magni Ethruriæ Ducis fratri conſecraverim. Quid putatis? beneficia, affectus, eius comitas, indoles, benignitas, atque natura, quæ me eius ſubditum, & clientem peperit. Quid? nonne etiam hæc litterarum monumenta ipſi debentur? cuius maiores afflictas eas, ac humi iacentes, vel in perpetuum erexerunt? at vela contraho, ne in eius pelagi altum provehar, vnde ventis, quantumvis faventibus, nunquam expediar. Ne igitur conſtitutos terminos excedam, pro more Papiniani reſponſum in libro 6. quod Tribonianus in titulo de vulg. & pupil. ſubſt. repoſuit, explicandum aggrediar, ſi prius *Sanctiſsimam Trinitatem, Beatiſsimamvè Virginem, vt mihi divinam, ac propitiam afflet auram*, oravero.

Sileteque, & tacete, atque animum advertite.

CEnturio filijs, ſi intra quintum, & vigeſimum annum ætatis ſuæ, ſine liberis vita deceſſerint, directo ſubſtituit. Intra quatuordecim annos etiam bona propria filij ſubſtitutus iure communi capiet: poſt eam autem ætatem ex privilegio militum patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

ERGO Nos in aciem vocat, *Auditores*, robuſtiſſimus quidam ex gente hirſuta Centurionum armorum vſu, & contrectatione durus, atque in ipſa iuris imperitia privilegio elatus promptior ad enſem, quàm ad Prætoris ſellam, ſi de iure ſuo ſibi moveatur litigium; is filiolo impuberi, ſi eius vita ad vigeſimumquintum annum non produceretur, conſultum ſuo teſtamento de hærede voluit; ſi tamen in ijs ipſis temporis limitibus abſque liberis vitali hac aura deſtitueretur. Duo hic maxime advertenda; ſi bullatus decedat; ſi ſumpta viri-

li

li toga. Illûd enim si acciderit, hæres qui quasi suppetias laturus secundo expectat gradu, iure quo quisque censetur bona cùm patris, tùm filij complectitur. (1) At si hoc omisso, sedulò de alio laboremus, firmiter Papiniano adhærendum, qui & si varia, diversàque ab authoribus induatur persona, purè tamen, & verè perceptus, nos ad veritatem perducet. Discimus ab eo, bona filij extra substitutionis causam esse, & paterna tantùm, fructùsque inventos in hæreditate ad substitutum tendere, scilicet militis privilegio. (2) Cui fas in testamentis scribere, (3)

Hoc volo, sic iubeo, sit pro ratione voluntas.

Nefas tamen ijs, ius filij testari haud prohibiti, (4) vel tantillum ire diminutum; antequam tamen veluti Ladas aliquis, aut cum equo suo Perseus prætervolem: quod verè viris, verè doctis haud semel imposuit, libet breviter, sed accuratè videre. Quare hanc Centurio noster si sine liberis conditionem adscripserit; & an bene. Accersit forsitan eos fideicommisso saltem ad successionem? Putarunt nonulli: sed falluntur. Nullo pacto, Auditores, Centurioni eos ad hæreditatem testamento vocare; (5) sed (quod ingenuè fateor) ijs tabulis ius ab intestato servare, animus fuit, & laudandus, siquidem hoc eodem nomine (cave quisquis ne aliud credas) prudens Lucij Titij consilium eruditissimo Scævolæ inter præclara, & provide perspecta. (6) An vero bene? Poterit vel nimia militis imperitia, vel nimia verbositas obiurgari, quê aut latuerit se quòque silente censeri factum, (7) aut si noverit quidem, exprimere: tamen animum suum maluerit, & in propatulo collocare: & meritò si de fideicommisso: miles verò rectè hìc, vbi substitutio directa est. Sed an hoc verum (haud enim desunt, qui inficias eunt) è re nostra, & disputatione erit animadvertere.

Qui negant, hos omnes lapides movent, sancitum esse à Papiniano, & Pomponio post prætextæ positionem frustra secundas exarari tabulas, & exaratas pubertate finiri; (8) quod falsum, si aliter in milite: dictum ab Imperatore, veluti ex fideicommissi causa valere; (9) scriptum à Papiniano, capi parentis dumtaxat bona, quod proprium fideicommis-

(1) L. sed si plures 10. §. ad substitutos. ff. de vulg.

(2) Hac l. Centurio 15. ff. de vulg. l. precibus, Cod. de imp. & al. substitution.

(3) Principio inst. de test. milit. l. prima. ff. eodem.

(4) L. qua ætate. ff. de test.

(5) Arg. l. si quis. 8. ff. si quis om. cau. test. l. fin. §. fin autê sub conditione. C. com. de leg. iuncta. l. primæ. Cod. de pactis. rursus. l. filius. 117. §. cũ quis. ff. de leg. 1. Item arg. l. ex facto. 17. §. ex facto. ff. ad Trebellian.

(6) A l. Lucius. 85 & ibi *Accurs.* in fin. ff. de hæredib. instituendis.

(7) L. cum avus. 101. ff. de cond. & demonstr. L. generaliter. §. cum autem. Cod. de inst. & substit. L. cum acutissimi. Cod. de fideicom.

(8) L. in pupillari. 14. l. verbis. 7. ff. hoc tit.

(9) L. precibus. C. de impub. & hac. l. nostra Centurio, & dict. l. precibus.

miſſorum. *Illud eſſe militis privilegium, vt ſubſtitutio alioquin omnino ruitura (vt in Pagano cernitur) fideicommiſſi fulcro ſuſtineatur. Hæc argumenta, quæ illi putant firma, ſolida: quæ evertere mihi tamen poſſe videor non magno niſu. Papinianum in prima acie cum ponunt, nimium cavillant, fruſtra inquiunt poſt pubertatem fit ſubſtitutio; fateor, ſed à Pagano, & à quocumque, qui communi iuri adſtringatur. Ecce ſecundæ aciei robur Imperatorem; velut ex fideicommiſſo valet*: pugnantne ſerio, an ludunt? videant, vt protelem hoc telum; ſi fideicommiſſo ſimilis hæc ſubſtitutio: ergo non ipſum: at bona dumtaxat patris capiuntur; O vanum acumen! id proprium militaris ſubſtitutionis eſſe quis non videt? Iam vero quod de privilegio adducunt, quàm non ratum! nonne omnino facilius ex pupillari directa in directam tranſibit militarem; quam tortuoſis, inflexiſque vijs ad fideicommiſſum in vita traducetur? ſed eorum tela quoniam ſatis evitavi, & quidem ſolo amictu, præbeant ſe paulo certiori ferro, nam pro contraria, veràque ſententia pugnat Papinianus, qui directo factum ex militis privilegio valere; bona à ſubſtituto capi proponit. (10) Pugnat Imperator fideicommiſſum non eſſe, ſcribens, ſed veluti. (11) Pugnat denique Summus Pontifex apertè ſatis, & validè, qui ſemper, dum poteſt, ſubſtitutionem directam accipi vult, & in Pagano poſt pubertatem fideicommiſſi quidem perſona indui, (12) contra quos in aciem prodire, niſi Telamonius Aiax, nemo audeat. Verum quando hic ſe obtulit occaſio, abſque fructu non it, ex nonnullorum animo errorem extirpare, qui profecto altius, quàm par eſſet, radices immiſit. Aiunt ſecundis tabulis à Pagano factis vim etiam poſt pubertatem ineſſe quaſi ex fideicommiſſo ſupeditatam; in hos laqueos Scævola contruſit, dum factam à Pagano in codicillis directam ſubſtitutionem inflecti ad fideicommiſſum ait; (13) Vlpianus quoque in cauſa; nam ſi quis hæredem rogaverit, vt alium ſibi hæredem faciat, ſcribit videri rogaſſe, vt ei hæreditatem reſtitueret. (14) Tertio præcipites eos Pontifex dedit, cui nefas non aſſentire; ille extra omnem ambigendi anſam purè ait valere, vt fidei-

(10) Hac. l. noſtra Centurio.

(11) Dict. l. precibus.

(12) Cap. ſi pater, de teſtament. in 6. c. Rainuntius extra. de teſt.

(13) L. Scævola. ff. ad Trebellian.

(14) L. ex facto 17 in princ. ff. ad Trebellian.

deicommissum. (15) Nec mirum si facile ijs imposuerint; bonis humeris erant. Nam Scævola quid mirum si ita censuerit? codicilli erant non testamentum, vbi scripta substitutio, in quibus nihil directè dari posse, vel modicè eruditis notum: Quid ergo? ad fideicommissum trahendum, idque benignitatis gratia, quæ nihil potest, cum de personæ minus idoneæ in testamento ima cera exarata loquimur. Iam vero Vlpianus de inutili fideicommisso differit, vt ad vtilitatem redigatur. At Pontifex! rectè ille quidem (absint impij, qui aliter musitant) quippè testator, qui rescripto causam dedit, quoquomodo Alterocam succedere concupiverat; quamobrem haud ex Antæo hanc substitutionem progenitam arbitror, quæ vires acquirat, vnde maximè opprimi debuerat. Nèque enim I. C. more Ægyptio signis, figurisque sanè obscuris nos docuerunt; post pubertatem frustrà secundas tabellas dictari; finiri pubertate; evanescere; Sed clarè omnino, nec blæsi profecto illi ore rotundo dixere, scripsere, iussere. (16)

(15) Cap Rainuntius extra. de test.

(16) §. masculo inst. de pup. L. verbis. 7. L. in pupillarij.

Sed revertamur ad Papinianum; quàm benè, quàm dilucidè hæc omnia, quę diximus brevi illo circo conclusit? sed & illud (ne quid minutum relinquat) quod à filio abducere substitutus debeat: *Bona nempe patris cum fructibus inventis in hæreditate*. Profecto si patris hæreditatem! & vna fructus ab eodem parente collectos, item pendentes, maturòsque eiusdem mortis tempore, necnon hæreditate iacente perceptos, quippè hæc omnia hęreditatem augent, habebit. (17) Quà propter cum nominatim de fructibus Papinianus constituit, nullos alios intellexit, quam eos quos instituti hæredis hæredes legitimi ex bonis paternis, antequam substitutus ad eos admitti postularet, collegerunt. Nonne id certum, siquidem ij nullo profecto in re iure potirentur? (18) certum quidem; verum, licet iure directo substitutio valeat, cum tamen veluti ex causa fideicommissi substituto ea concedantur; cui non liberum suspicari eos fructus legitimorum hæredum lucro cedere, quippè qui in restitutionem non veniant; vtpote fideicommissarij negligentia percepti? (19) Qui aliter censent; ij verò (pax sit verbo) ligneis,

(17) L. qui. ff. ad legem falcidiam. l. si fraudator 25. §. Proculus ff. quia in fraudem cred. L. fructus pendentes ff. de rei vend. L. ita tamen 27. §. 1 in fin. ff. ad Trebell.

(18) L. secunda 2. §. item veniunt §. item non solum in fin. ff. ad Trebell.

(19) L. in fideicommissariam 18. ff. ad Trebellian.

non vitreis vſi ſunt oculis. Declinant hic fere omnes, qui legum interpretandarum munus ſuſcipiunt (abſtineo à Gallis) a Papiniani curriculo, & longè ſe in devia immittunt dagantes inter cætera, num iura ſepultorum ad hunc noſtrum ſubſtitutum ſpectent; mihi, qui ſciam directam eſſe ſubſtitutionem, integrum non eſt dubitare; ſed an in fideicommiſſarium tranſeant facit, vt ſim anxius neſcio quis (fraterculus certè Gigantum) dignus,

Vt Cyaræ clauſus ſcopulis, parvàque Seripho.

Vitam omnem traducat; is abſque vllo legum præſidio (nec erubuit) (20) niſi tanti ſuam credat opinionem, tranſire, ſed & apud gravatum remanere dictavit; ego ſanè id nunquam legi, imo contrarium; ecce Paulum, *Reſtituta hæreditate iura ſepulchrorum apud hæredem remanent.* (21) Imperator vero ea extraneis quidé hæredibus impartitur, (22) ſed hæredibus: qualis non eſt fideicommiſſarius. (23) Hoc magè me vincit; ea hæredis eſſe, quia eſt hæres, quorum pluralitate non dividũtur, ſed æqualiter omnium eſt vſus. (24) Non ergo poſſunt cadere in reſtitutionem, cum hæredis nomen nunquam verè deponatur. (25) At ſucceſſores qualeſcumque in eo ſcilicèt ſepulchro poſſunt recondi! ex Vlpiano (26) ſanè; ſed ſe explicat Vlpianus, bonorum nimirum poſſeſſores, ijque quibus bona addicta. (27) Cur tardamus ergo, & de fideicommiſſario fateri? Ego dicam. Prætor quidem hæredem facere nequit, (28) ſed cum bonorum poſſeſſionem concedit, nullus alius hæres extat, & ille bonorum poſſeſſor pleno omnino iure hęredum fruitur; ergo & ſepulchrorum. At fideicommiſſarius in multis hæredem repræſentat; non in omnibus; non in hoc certè ſepulchrorum, quia ad hæredem ſpectat, hæres verò ex teſtamento exiſtit.

His alias poteram, & plures ſubnectere cauſas.

vt vna cum Vmbricio apud Iuvenalem receptui canam; ſed iam nobiles video retiarios, qui me rede capturiunt; cuſpidem ergo ſumam, ne me, cur eos fugiam, percontentur.

(***)

(20) Auth. de Nup.

(21) L. ius ſepulchri 3. C. de relig.

(22) L. quia per in de 42. §. 1. ad Treb.

(23) §. reſtituta, inſtitut. de fideicom. hæred.

(24) L. fundus mihi 31. ff. famil. ercis. L. ſi ſepulchr. Cod. de relig.

(25) L. qui hæredes 44. §. cum hæreditas ff. de condit. & demonſtr.

(26) L. vel quod 6. ff. de religioſ. & ſumpt.

(27) L. ergo 4. §. is autem, ff. de fideicom. libert.

(28) §. nam prætor, inſtit. de bonorum poſſeſ.

CAPVT I.

De pupillaris substitutionis diffinitione, & divisione.

DIFFICILE navigatu fretum hoc substitutionum, & decumanis fluctibus exagitatum, fabula pueris, qui ære nondum lavantur, decantata. Mihi, antequam vela explico, diffinitionem, & divisionem investigare lubet, sic Cicero, sic Aristoteles monent. An hic centurias, imò legiones diffinitionum exponam? apage. Multi solent, ego abhorreo: sed & illud præmonitum volo. (Novi enim cornea nonnullorum præcordia, qui quod non oppositum, non visum censent.) Vtij, qui corollam texunt, neglectis reliquis molliores, & alacriores carpunt flores; sic me ex multis, quæ ab Authoribus dicuntur, quæque ipse legi elegantiora selegisse. At cur Authorum longam seriem non apposui? haud mihi libitum; qui hoc faciunt ex mustaceo laureolam quærunt: sed ad rem.

Substitutio est, *secundi hæredis appellatio*, sic nos docet Caius, (1) *Institutionem* si dicere velimus, Authorem Paulum habebimus. (2) Nec reluctetur animus, quoniam effinxerit Modestinus institutionem speciem substitutioni contrariam. (3) Hoc in vsu apud Iurisconsultos; potissimum apud Modestinum. Adoptionem ait, in adoptionem dividi, & arrogationem; (4) cognationem quòque, in cognationem, & agnationem: (5) absit hic scrupulus, firmumque sit rectè dici *Institutionẽ*. Id vsurpat Scævola; (6) id Labeo; (7) id ratiocinantur alij. (8) Hæres in *secundi* verbo, nec dissimulas: secundus est cohæres, (9) secundus hæres à milite ex tempore datus: (10) nec tamen substitutus. Opple aures, haud ista admitto: est in milite privilegium, atque ea ex ipso substitutio; de cohærede verò negatum non ibo, secundum esse ordine scripturæ, & loco; (11) sed minimè hæc attendimus; verum gradus: (12) Vellis aurem, & insusurras datum exhæredato substitutum, haud secundum, sed primum hæredem esse; ergo nec substitutum: amove filij curam:

(1) Lib. 2. tit. 4.
(2) L. ex facto 43 §. Lucius. ff. de vul.
(3) L. 1 ff hoc tit.
(4) L. 1. ff de adop.
(5) L. non facile 4 ff. de grad.
(6) L. Gallus 29 in princip. ff. de lib. & posthum.
(7) L. mulier. 20. §. fin. ff. de cond. instit.
(8) Arg. legis si quis mihi. 25. §. sed si mandavit. ff. de acquir. hered. l. 1. ff. de hered. instit. iuncta l. 9. §. fin. ff. de lib. & posthum.
L. si is qui. 55. ff. de hæred. inst.
(9) L. si is qui. 25. ff de testibus.
(10) L. quærebatur 19. ff. de milit. testament.
(11) L. qui solvendo 6. ff. de hæred. instit.
(12) L. 1. hoc tit.

ram: ſit paternum teſtamentum in mente; iuxta illud ſecundum eſſe hæredem dabis. (13) An vlteriore gradu vetitum? Minimè: (14) vt ſecundas, quaſcùmque poſt primas, nuptias nuncupamus, (15) ſic hæredem; præcedentis dumtaxat, inquit Donellus, ratio habenda: & vt fores opponentibus obcludamus, de hæredis ſubſtitutione nos loqui certum ſit; nec obſtrepant poſſe in fideicommiſsis, & donationibus, & legatis fieri: (16) nobis hæc nota, ſed neglectui habemus.

De diviſione quid alij ſenſerint; nobis in propatulo; ſed perinde ac ſi in latebris; eorum opiniones non producentur, ad ſcamma in hos Athletas haud deſcendo; pace, & quiete rem tranſigam, benevè ſcripſerint, & ſenſerint aliorum ſit iudicium. Ego ad gradus, perſonas, ſcripturam, rem redigo: ſumo ſcripturam; quinque cernes ſubſtitutiones, vulgarem, *ſi hæres non erit*; (17) pupillarem; *ſi ante pubertatem deceſſerit*: (18) reciprocam; *invicem ſubſtituo*; (19) militarem, vel compendio factam; *quandocùmque deceſſerit*; (20) Iuſtinianeam; *ſi filius in furore deceſſerit.* (21)

Perſonas vide: duas amputabis, & erunt dumtaxat vulgaris, quæ cunctis, pupillaris, quæ impuberibus liberis; Iuſtinianea, quæ furioſis fit.

Sed ſi ſucceſsionis gradus reputemus, qui duo ſunt; *ſi hæres non erit.* Alter, *ſi hæres erit, & ante pubertatem deceſſerit,* (22) duas quòque tantummodo ſubſtitutiones, vulgarem ſcilicet, & pupillarem extare contendimus: (23) & merito, nec enim plures Caius, (24) quo nolim ego plus ſapere.

Quid hæ differant, ſcire aves? vulgaris vnicuique ſui copiam facit; (25) pupillaris parentibus, habe; tantùm, cum impuberibus liberis hæredem facere volũt. (26) Illam duodecim tabulæ, hanc mores introduxere. (27) Huius meta, pubertas; (28) illius, hæreditatis aditio. (29) Illa nobis. Altera filio teſtamentum exaramus. (30)

Fieri poſſunt hæ ſubſtitutiones, cum legitimis, tùm precarijs verbis, hinc tradita occaſio diviſionis in directam, & obliquam, cui vulgo acclamatur. Diviſiones, diffinitionemque habes; perge modo ad reliqua.

CA-

(13) L. penult. in princip. ff. contra tabul.
L. 2. in princip. ff. hoc tit.
(14) *Vlpian* tit. 22 §. penult l. 1. & l. poteſt 36. hoc tit. inſt. de vulg. in princip.
(15) L. ſi quis prioris. §. talem. Cod. de ſecund nup.
(16) L. vt hæredibus 51. ff. de legib. 2. l ſi ſponſus. §. ſimili modo. ff. de donat. inter virum l. is cui 10. ff. de donat. cauſa mort. l. ſi legata 6. Cod. de legib.
(17) L. 1. hoc tit.
(18) L. 2. ff. hoc tit.
(19) L. 4. §. 2. ff. eod.
(20) L. Centurio. 15. cod. l. precibus. Cod. de impub.
(21) L. humanitatis 9. cod. tit.
(22) D. l. precibus. d. l. 1. & 2.
(23) L. cum ex filio 39. §. filio. ff. hoc tit.
(24) Lib. 2. inſtit. tit. 4.
(25) Princ. inſtit. de vulg.
(26) L. 2. ff. hoc tit. princip. inſtit. de pup.
(27) L. verbis 120 ff. de verb. ſignif. d. leg. 2.
(28) §. maſculo. inſt. de pupil. l. verbis. 7. l. in pupillari. ff. d. tit.
(29) Princ. inſt. de vulg.
(30) Dict. princ. & §. litteris.

CAPVT II.

Subſtitutionem moribus introductam ipſo iure ob patriam poteſtatem; filijs dumtaxat impuberibus fieri.

TESTAMENTUM ex eo dicitur, quòd teſtatio mentis ſit: (1) *Eſt enim voluntatis noſtræ iuſta ſententia de eo, quod quis poſt mortẽ ſuam fieri vult*; (2) deſiderat igitur animi iudicium, (3) quod cum non ſit impuberibus, non eſt ijs teſtari datum; (4) an ergo inteſtati morientur? ita quidem ſi patre careant; ſin minus, quoniam moribus Romanorum latum eſt, & inveteratum patres ſummo in filios imperio potiri, (5) ijs quòque effectum eſt, vt ipſimet parentes impuberibus condere queant teſtamentum; (6) idque iure ſummo; an non poſsit hæredem filio dare, qui filium, & vendere, & occidere poterat, ſi libuerat? (7) Quamobrem rideo, qui privilegio factum dictitant; & nihil magis iuris regulis, vel ſi mavelis, rigori conſonans agnoſco, idque à moribus in medium allatum; (8) moribus? ſume duodecim tabulas, perlege. *Pater familias vti legaſsit ſuæ rei ita ius eſto.* (9) Filij res patris dicũtur, (10) ergo ea verba, & ſubſtitutionem pupillarem complectuntur: preme adhuc, audi Romulum. *Parentibus in liberos omne ius eſto*: Hæc lex ſcripta eſt; hinc patria poteſtas, ex hac pupillaris ſubſtitutio, non ergo ex moribus; ſiſte, nec te falſa hæc veritatis effigies delectet. Nam duodecim tabulæ laxant quidem habenas, & patri concedunt de ſuis rebus, & rerum ſuarum tutela pro libito ſtatuere; (11) ideò filio tutorem dat; (12) ſed hæredem non dat, quia res filij eſſet habiturus, de quibus duodecim tabulæ ne verbum quidem. Romulum verò tantùm indulſiſſe parentibus non ambigo, imò prima illa tempora ſi ſpectes, aio lege Romanis patriam poteſtatem inductam; ſed revoca in animum legem Tribunitiam, qua exactis Regibus cæteræ leges exoleverunt, (13) igitur & illa de patria poteſtate. Quid ergo? cœpit populus Romanus incerto magis iure, & conſuetudine ali,

(1) Inſt.de teſt.in princip.
(2) L.1. ff.qui teſtam.fac.poſſ.
(3) D.l. 2. ff. de inoff teſt.l.is cui lege 18. l. qui teſtamento 20. §.ne furioſus. ff.de teſtib.
(4) §.præterea teſtament. inſt.quib. nõ eſt permiſſum, lege qua ætate 5. ff.de teſtibus.
(5) L.patre furioſo 8. ff. de ijs qui ſunt ſui &c.
(6) L. moribus.2. ff. hoc tit. princip. inſtit.de pupill.
(7) L.fin Cod.de patr.pote. l.in ſuis ff.de lib. & poſth.l. 12. tabul. & l. Romuli.
(8) Inſtit.de pupil.
(9) L. verbis legis 120. ff.de verb. ſignif.
(10) L. 1. §. per hanc ff.de rei vendicat.
(11) L. ſæpe iſta ſibi ſuper pecunia. ff.de verb.ſignif.
(12) L.1.ff.de teſt. tut.
(13) L.ei §. exactis deinde regib. ff.de orig.iur.

ali, quam per latam legem, & hac patria potestas retenta. Recte igitur moribus inductã dixit Vlpianus, licet Decem-viri tractu temporis in duodecim tabulis hoc ius insculpserint. Absint qui moribus Lacedæmoniorum hoc tribuunt, à quibus petitum ius non scriptum testatur Iustinianus; (14) quasi vero Romani, & si iure non scripto vti à Lacedæmonijs didicerint, nequeant tamen plura moribus obseruare, quibus illi careant. Quid hinc? nimirum substitutionem moribus Romanorum editam ob patriam potestatem. Ergo liberis tantummodo facienda. Quidni? cum in eos dumtaxat imperium patriæ potestatis exercere possimus? obliquisque verbis & adultis, & non filijs fieri scio; (15) sed nos de directa, quæ fortasse, si pupillares tabulas alterutrius testamentum esse volumus; nutabit. Si patris, cui permissum de alienis bonis testari? (16) si filij, qui ex alieno pendet arbitrio? (17) Sed firma est, nec vacillat; Pupillaris substitutio dicitur quidem interdum testamentum filij, re vera idem ac parentis est; (18) non ergo ex alieno pendet arbitrio. Patri vero lege datum, de impuberis filij, aliàs absque hærede decessuri bonis, quasi in subsidium disponere. Huic qui censor est, legem censet. An non daret ei, qui summam sibi in filium potestatem asserit, ob quam de eius tutela disponit? haud potuit (inquient mores) lex, (19) quippe contra bonos honestatem, publicam vtilitatem sit; nonne substituti semper in subsessis erunt ad pupillum è medio tollendum? fiat in ima cera, obvolvatur lino, nec salvantur tabellæ, nisi posita prætexta; hoc Caij consilium; (20) sed non vsquequàque sufficiens, nam viventis pupilli hæreditas venditur. (21) Nos vero, non

Obtusa adeò gestamus pectora Pœni.

vt nesciamus hoc falsum; Pomponium cito, (22) *si hæreditas venierit eius qui vivit, aut nullus sit, nihil esse acti, quia in rerum natura non sit, quod venierit.* Sed & ipsius Vlpiani verba ventilo: *Planè si hoc actum sit, dicendum erit etiam impuberis hæreditatem in venditionem venire: maxime si iam delata impuberis hæreditas est.* Nullo igitur in periculo pupillus, delata iam hæreditate. Timemus nobis ab illo

ver-

(14) §. & non ineleganter instit. de iur. nat.

(15) L. ex facto 17 in princ. ff. ad Treb.

(16) L. contra l. conficiuntur. §. 1. ff. de iur. concil. auth. ingressi Cod. de sacrosanct. eccles.

(17) L. illa institutio ff. de hæred. instit. l. 1. ff. de test.

(18) L. 2. §. prius ff. hoc tit. l. in ratione §. si filio iur. vt enim, ff. ad l. Falcid. §. igitur, inst. de pupill.

(19) Cap. erit autem lex, dist. 4.

(20) §. sin autem qui ita formidolosus, instit. de pupil. *Caius* lib. 2. inst. cap. 4. §. pupillaris.

(21) L. 2. §. illud ff. de hæredibus vel act. vend.

(22) L. 1. ff. de hæred. vel act. vend.

verbo, *maxime*? iniuria: nihil profecto tam nostrum, hoc enim loci vel ex elegantia additum, vt Accursius (23) vult, vel hæreditatem delatam esse necessum ostendit; haud à Iurisconsultis alienum accipe Iustiniani exemplum. *Sancimus, & in huiusmodi casu consultissimi Principis locum habere constitutionem, & cum modis omnibus admittendum esse censemus, maximè cum ex voluntate creditorum hæc interponitur. Nolentibus enim creditoribus admitti talem pactionem nullo modo concedimus.* (24) Hæc vera sunt; qui obsistunt, meras nugas blatunt.

(23) D l. 2. §. Illud potest. ver. maxime.

(24) L. fin. §. autē el 1. Cod. de test. manumiss.

CAPVT III.

Finiri pubertate hanc substitutionem incœpto vltimo decimiquarti anni die, nec vltra valere, nec fideicommissi quidem iure.

DE origine ista: quid de termino, & meta? certe eadem, ac tempori quo clauditur pubertas: moribus institutum esse, vt cum eius ætatis filij sint, in qua sibi testamentum facere non possunt parentes ei faciant, (1) supra dictum. Facultatem testandi pubertas affert: (2) auferet eadem parentibus pupillariter substituendi; (3) hæc in brevi duodecim annorum, si fœmina, quatuordecim si mas, circulo clauditur; (4) hæc septa non transilit; imò & postremum diem cum tetigerit, liberum habet, & ijs testari datum; (5) igitur & eo die solvitur substitutio vna cum substituendi causa. Morosi nimium, imò & imperiti, qui Imperatorem, dum decimumquartum annum *excessisse* requirit, nesciunt disputationi nostrę accommodare *excessisse* dixit; (6) tu tetigisse intellige: idem in *Diocletiano face*; (7) quem natura incœpit diem, hominis intellectus in hac arte completum interpretatur. (8) Puberate itaque, hoc est, simul ac vltimus decimiquarti anni dies ingruat, finitur, evanescit. (9) Quid si in longius tempus testamentum filij pater produxerit? an saltem iure fideicommissi efficax erit? Vtrinque acriter pugnatur; ego pro ijs, qui inficiatum eunt mucronem stringo, & aio substitutio-

(1) Princip. instit. de pupil. vers. non moribus.

(2) L. quia ætate. ff. de testib.

(3) §. masculus instit. de pupill.

(4) L. vltima. Cod. quādo tut. vel cura esse des. princ. inst. quibus modis tut. finiat.

(5) L. qua ætate, l. adigere 8. §. quamvis, ff. de iure patr. l liberorum 11. §. 1 ff. de his, qui not. inf.

(6) D. §. masculo.

(7) L. si frat. 4. l. qui test.

(8) L. si vsucapionibus. ff. de vsucap. l. Auriculus, de verb. signif.

(9) L. verbis 7. l. in pupill. 1. ff. de vulg. §. penult. inst. de pupill.

tionem, quæ longius tempus complectitur valere vsque ad decimumquartum annum (vt qui sciam vtile haud infici vitio per inutile) (10) post id vero tempus haberi, ac si omnino facta non esset. Ad partes voco Papinianum: *Verbis ciuilibus substitutionem post decimumquartum annum ætatis frustra fieri conuenit;* (11) Pomponium: *In Pupillari substitutione, licet longius tempus comprehensum fuerit, tamen finietur substitutio pubertate;* (12) Iustinianum: *Masculo igitur vsque ad quatuordecim annos substitui potest, fœminæ vsque ad duodecim annos, & si hoc tempus excesserint substitutio evanescit.* (13) Nec evaneſceret, finiretur, frustrave fieret, si lapso eo tempore, veluti fideicommissum staret adhuc. Contemplor patria potestate nullam ob aliam causam id sibi parentes vendicare, nisi pupillorum favore, qui sibi hæredem scribere nequeunt, (14) cur eos proprio gladio iugulamus? (15) cur (quod nemini licet) (16) filiorum ius imminui vltra legem parentibus damus. Addo, & hanc appendiculam; duo contraria in eodem (vt inquiunt) subiecto, nec philosophus vllus, nec iurisperitus votis vnquam fuit iungere; (17) ergo nec in vna substitutione ius directum, & obliquum, qui sunt diversi, & contrarij ad hæreditatem tramites; (18) quo duplici iure, eoque discrepante valere eam nunquam flectar, vt existimem, (19) quippe verba fideicommissi desiderem, sine quibus haud dabo reperiri fideicommissum. (20) In testatoris voto id non fuisse authumo, qui directum hæredem facere est arbitratus, (21) & onere hæredem levare malo, quam premere. (22) Verba captas, inquiunt, voluntatem negligis; (23) scis optasse testatorem extincto impubere omnia bona substituto cedere; (24) negabis eundem voluisse, pubertate incœpta saltem suis proprijs substitutum potiri? Quid ni negem, si desunt coniecturæ? (25) nec patiatur ambiguitas, cum substitutio pupilli sit favor, (26) fideicommissum vero gravamen; (27) suffragij calculum in eum ferri? (28) Nec me ex secura hac statione dejcient libertatis exempla à Iuliano, Vlpianoque mutuata. Ait ille: *Et ideò licet directæ libertates deficiunt, attamen ad fideicommissarias eun-*

(10) L.1.§.penul. ff.de verb.obligat. l.vsuras 20. l. placuit 20.ff.de vsuris
(11) Dict.l.verbis
(12) Dict.l.in pupillari.
(13) Dict. §. masculo.
(14) Princip. inst.de pupill.
(15) L.1. quod favore, Cod.de leg.
(16) L. cum filius 20.ff.de milit. test.
(17) L.1.Cod. de furt
(18) L.fin Cod.de collicill.
(19) Argumento legis cum qui 23. ff.de vsucap.
(20) *Vlp.* in fragm. tit. 5. l.quidem cũ filio, ff. de hæred. instit.
(21) L.1.ff de iur. codic. l.illud.§.tractari d tit.l.cohæredi.§.cum filio vers. qui ita locum habent.ff. hoc tit.l in. §.illud C.de codic.
(22) Iuxta l vnus in familia §. rem, ff.de leg.2. l.Titia 34. §.in vita, l.vni ex familia 67. §.si rem,ff eo tit.
(23) Contra l. 2. Cod. commun. de leg.l.pater Severinam 102. l.in conditionibus, ff de cond.& demonstr. l.3.Cod.de lib præter.l.62 ff.de leg.2
(24) L.sed si plures 10. §.ad substitutos,hoc tit.
(25) L. quidam cum filio.ff.de hæred.instit.
(26) L.pupillus.18.ff.de acquir.hæred. (27) L.cohæredibus 39.§.cum filiæ,ff.de vuig.
(28) Iuxta l.si quod favorem,Cod,de legibus,

eundum est. (29) Quid hinc? nempe cum desiderio tenemur emittendi servum, cui directa libertas dari nequit, dandam (quod possumus) (30) obliquam. Si quid hoc nos pungit, oculum mihi, vt cum Comico dicam; excludito: patiar; alter vero nostris subijcit oculis duplicem speciem, in qua libertas directo data ad fideicommissariam devolvitur. Ait: *Quamvis si sponte adisset, cogeretur præstare fideicommissariam libertatem.* (31) libro autem quinto fideicommissorum subdit: *Si quis servo pignorato directam libertatem dederit, licet videatur iure subtili inutiliter reliquisse: attamen quasi ex fideicommissaria libertate relicta servus petere potest, vt ex fideicommisso liber fiat.* (32) Sed ne diu in errore vos detineam, libet & verba referre ibidem ab eodem Vlpiano subscripta: *Favor enim libertatis suadet*, & infra: *Nec enim ignotum est, quod multa contra iuris rigorem pro libertate sint constituta.* Non idem favor in substitutionibus: adde quod superiori casu necesse id fuit, vt voluntas in restituenda hæreditate testatoris adimpleretur: servo restitui nequit, nec capax ibi directæ libertatis servus: ergo in fideicommissaria refugium. Nec obest, quod nos arctius mordere videtur, ex Scævolæ sententia pupillarem directo factam in codicillis ad obliquam perduci. (33) Sano enim cuique cognitum, benigna interpretatione receptum, vt quidquid directo in codicillis relinquitur, precariò relictum esse videatur. Haud licet hoc ad substitutionem testamento ei personæ, cui non potuit, factam transferre; in eo, quod directo scriptum est, haud obliquatur. Nec si potuit testator angustiores substitutioni assignare limites, & cancellos, (34) idé & latiores, laxioresque: substitutionem, vel omnino omittere, in eius arbitrio; longius autem tempus assignare, id vero nefas; & si hodie Pontificum indulgentia contendunt nonnulli laxatum in testamento Rainuntij, in quo Alterocham, eiusque sobolem adiectæ substituit. (35) Verum nunquam, quod viderim exprimitur, ibi directo factam esse substitutionem, sed verbo dumtaxat communi succedendi, quod quid mirum, si vt obliquum accipiatur? Nec titubet quis, si videat Innocentium Summum Pontificem directam

(29) L. si ei qui 2. §. codicil. ff. de iur. codicil.

(30) L. libertas 17 ff. de fideic. libert.

(31) L. Lupi 16. §. sed si servo, ff. ad Trebellian.

(32) L. generaliter 24. §. si quis servo, ff. de fideicom. libert.

(33) L. Scævola, ff. ad Trebellian.

(34) L. si ita quis 21. ff. hoc tit.

(35) Cap. Rainuntius, extra. de test.

ſtam ſubſtitutionem ad fideicommiſſariam non nunquam trahentem; (36) nam non crebro, neque ex more, vſuque; Gloſſa (37) annuit cum exemplo directæ militaris, in qua tamen fallitur, & directæ in codicillis factæ vtitur. Secùs qui putant, lapidem mordent. Ego aliud ſaxum volvam.

(36) Cap. 1. de teſt.
(37) Dict. cap.

CAPVT IIII.

Nullis poſſe fieri, qui in poteſtate non ſint; recaſuris verò in alienam, neque à milite quidem fieri.

NOSTRO Imperio ſubijciunt liberos iuſtæ Nuptiæ, (1) & Adoptio: (2) ijs ergo pupillares tabulas exarare noſtri iuris eſt; (3) nam ex patria poteſtate eſt hæc facultas. Quamquam haud deſint nugi polyloquides, qui ſe legiſſe clamitant; matrem & pupillariter filijs ſubſtituere; (4) & tutorem, ijs ſubſtitutis dare; (5) quod niſi ij, qui ius patriæ poteſtatis habent, non poſſunt. (6) Cui tamen ignotum huius poteſtatis matrem expertem? Ipſemet pater poſthumo hæredem ſcribit. (7) Poſthumus vero huic poteſtatis iugo colla haud vnquam ſubmittit; prius Lacheſis parentis ſtamen incidit, quam matris ventrem Lucina, in quo dum tranſigit matris eſt portio. (8) Præter voces hic, nihil; commodum poſthumi eſt hæredem habere, & eum igitur natum leges ducunt; (9) deduc & in patris poteſtate: redi modo ad matrem; tutorem illa dat inſtitutis, ſed adde hunc Præſidum confirmatione egere: negatio quædam, quę in Imperatoris reſcripto adeſt, magna eſt, inquies, remora; vide Cuiacium, vide emendatos Codices; ſpongia debilis; lingua deberet, qui appinxit. De ſententia autem Africani, ſic habe, loqui eum de vulgari, non autem pupillari ſubſtitutione. At pupillarium tabularum mentio? Non quidem nos deſtinet; habet ea effigiem pupillaris, quippè filius non inſtituitur niſi poſt decimumquartum annum: At verè pupillaris non eſt; patria ergo poteſtas neceſſaria. Non obſtat exhæredatis in ſecundum caſum ſubſtitui, (10) quos hac ex poteſtate depulſos, emanci-

(1) Princip. inſt. de patr. poteſtat. §. penult. inſt. de nup. l. ita in poteſtate 9. l ſeq. ff. de his qui ſunt ſui, &c. l. Paulus, ff. de ſtat. hom.
(2) Dict. l. 1. 2. 3. 4 ff. de adopt. l. 1. C. eod. prin. inſt. eod.
(3) L. 1. l. ſed ſi plures 10. §. in arrogato, ff. hoc tit.
(4) L. ſi mater 33 ff. hoc tit.
(5) L. 1. Cod. de teſt. tut.
(6) §. præmiſſum inſt. de tut. l.
(7) L. 2. ff hoc tit. §. 4. inſtit. de pup.
(8) L. 1. §. ex hoc reſcripto, ff. de ven. inſp.
(9) L. qui in vtero 7. ff. de ſtat. hom. l. intelligendus, ff. de verb. ſignif.
(10) §. non ſolum. inſtit. de pupill. l. 1. §. fin. l ſi is. qui ex bonis 5. L. ſed ſi plures 10. §. ad ſubſtitutos, ff. hoc tit.

cipatosvè videri testatur Vlpianus. (11) Recte videri; nam & si mortuus quoad successionem censeatur exhæredatus, non tamen quoad patriam potestatem, licet emancipato adsimiletur, cum in eum danda actio est de eo, quod ante exhæredationem gesit. Victo hoc prælio, vide quam late diffundatur præda: Extraneis dari hæredem veritū esse. (12) An & naturalibus? ij quidē in patria potestate non sunt. (13) Sed tamē Paulus secundas ipsis tabulas posse a parente conscribi asseverat. (14) Fabulæ. nihil vnquam tale Paulus, nec vel reperies, (15) vel tanquam à scioli cuiuspiam infausta, & infesta manu suppositum expungendum. Ergo nec ipsis hæres à patre; nec emancipatis profectò; nisi à milite obstrepunt? (16) inepta susurrario; at Triphoninus pedem firmat: si quidem de militari loquamur; quid? exhæredatum filium proponit: nil tale: sepone verbum, *exheredato*, & superiori adscrive orationi, scripturam sic conficies rectam, & sententiam; sequere. Nec nepotibus in alienam potestatem recasuris: cur, inquies, cum impubes, & in potestate sit? quia alia causa ipsi non testandi, quam impubertas; nempe filium familias esse. (17) At pater, quem natura dedit, pupillo in adrogationem dato substituit, eòque longè à pubertate mortuo substitutus admittitur; (18) cum tamen pupilli paternum dominium adrogator sibi iure adscribat. Quidni substituat, & vtiliter? pubertas & adrogatoris fides id faciunt: illa quia tardius morte: hæc quia morte pubertatem prævertente adrogati bona se ijs restiturum cavet, ad quos nulla facta adrogatione perveniissent. (19) Sed minora hæc, & tenuioris fili; Illud difficile, quo scilicet tempore filij in potestate esse debeant: paternæ mortis dumtaxat maxime probabile; siquidem testamentum ab eo tempore incipit, ante enim filio haud permissum testamentum habere: sed & expendamus Vlpianum: *Si extraneum quis impuberem hæredem scripserit poterit ei substituere si modo eum in locum nepotis adoptaverit, vel adrogaverit filio præcedente.* (20) Sufficit post factam substitutionem adrogari extraneum; ergo tempore facti testamenti, nùm in potestate fuerit, haud curandum. Papinianum quoque examinemus: *Cum filiæ, vel*

(11) L. 1. §. sed si patruus eorum, l. a ff. quod cum eo.

(12) §. vlt inst. de pupil.

(13) §. penult. inst. de nup.

(14) L. Lucius 95. §. aliter ff. hoc tit.

(15) L. 2. hoc tit.

(16) L. miles ita 91 §. penul. ff. de militi. test.

(17) Princip. inst. quibus non est permissum fac. test. l. qui in potestate 8. ff. eod. l. penult. C. eod. §. primo, inst. per quas person. &c.

(18) L. causa 90. hoc tit.

(19) L. non aliter, ff. de adopt. §. cum autem, inst. eod.

(20) L. 2. §. sed si extraneum, ff. hoc tit.

nepoti, qui locum filij tenuit, vel post testamentum cœpit tenere. (21) Post testamentum? quid igitur tempore testamenti potestatem morosi requirimus? Hac in navi transfretare Bartolus cupit, sed contra torrentem brachia derigit: Audi: *Si quis ex mortis quòque tempore non fuit in familia, substitutio pupillaris fit irrita.* (22) Dicimus, quòque, & aliud igitur tempus: quale profecto nisi testamenti facti? *Id duobus temporibus inspicitur, testamenti facti* (inquit Florentinus) (23) *vt constiterit institutio, & mortis testatoris, vt effectum habeat*; Papinianus autem alio eum impellet, ac ire putat. Nepos enim, de quo Iuniscensultus, semper in potestate fuit, & si non semper patris locum tenuerit. Nec ab Vlpiano secundus flatus, qui haud contendit ante adrogationem datum hæredem; sed adrogatione secuta. Nemo ex intervallo substituere prohibetur, (24) debuit sanè Bartolus Vlpianum ex iure interpretari, (25) eamque accipere explicationem, quæ vitio careret. (26) Contempsit; ad arenas allidit; at qui habet filius patre vivo testamentum? sane non habeat, vt tamen eo mortuo habeat, dum pater illud exarat, filius in potestate sit necesse est. Quare consilium, vt gladiatores, in arena capiamus, & destituto Bartolo, portum petamus, nam

Furor est post omnia perdere naulum.

(21) L. cohæredi 41. §. cum filiæ, hoc tit.

(22) L. cohæredi 41. dict. §. cũ filiæ.

(23) L. si alienum 49. ff. de hæred. inst.

(24) L. si quis eũ, §. vlt. ff. de vulg.

(25) L. 6. ff. de solut.

(26) L. in ambigua, ff. de legib.

CAPVT V.

Patrem necesse habere nominatim instituto, vel exhæredato filio, iustum, & solemne sibi condere testamentum.

INSTAT modo discrimen haud parvum inter caligatos homines, ac togatos. Plura his imminent; illis pauciora. Quid hæc? Togatus haud filio dabit successorem, si sibi prius iusto, solemnive testamento non signaverit: (1) filij testamentum dicitur, paterni testamenti appendix, sequela, pars, secundæ tabulæ. (2) Qui ergo extent, ni præeat, quod primas tenet? Caret his molestijs caligatus; filio hæredem scribit, tamen si si-

(1) L. 2. §. quisquis ff. hoc tit.

(2) §. liberis, inst. de pup. l. sed si plures 10. §. ex asse, ff. hoc tit.

bi

bi non scribat. (3) Datum hoc ensi,& ferro, datum imperitiæ.(4) At noster Paganus mirum quas in angustias trudatur. Ni testamentum effectu comprobatum; ni prius hæredem sibi scribat,ni filium nominatim instituat, vel vt oportet exhæredet; aquam ingerit in cribro. (5) Sunt qui laxiores ei vinculorum compagines indulgeant; remittunt expressam institutionem tacita contenti, securi Vlpiani, & Scævolę suffragio, quibus hæc verba, *Si filius hæres non erit*, satis superque sunt.(6) Exhęredationem pellunt,vt qui exhęredato substitutionem fieri posse non probent; ea est secunda institutio:(7) ergo instituto tantùm facienda:surdo fabulam narrant:nonne rectè secunda institutio dicetur, si alter prius fuerit institutus? Exhæredandus igitur filius. Alioquin si oblivioni mandetur,intestatus decedet parens;obtritaque manebit substitutio more animæ,vt inquit Satyricus.(8) At de institutione errant, si calculos illorum Iurisconsultorum habere putant; ex conditione haud vnquam surgit institutio. Ergo ad has iuris aras libasse saltem, monstremus, ad quas cum libassent ij Iurisconsulti, institutionem ritè factam censuisse eos,nostrum est existimare;vel in fossam decidere. Hæc nunquam à Pagano amovendam; sed & strictiores imminent angustiæ,infunde in animum hæc Iurisconsulti: *Prius autem sibi quis debet hæredem scribere,deinde filio substituere, & non convertere ordinem scripturæ. Cæterum si ante filio,deinde sibi testamentum faciat,non valere.* (9) Video quid hæreas: nempe ea verba eiusdem Iurisconsulti ruminas; quibus sibimet clavum inijcit,& oblitus superioris sententiæ ait probari, licet conversa scriptura filio prius testamentum fecerit.(10) Hic tempora digito scalpenda, rodendi vngues,cædendus pluteus,& merito. Non constat sibi Vlpianus? difficiliores se præbent Authores in eo vel excusando, vel explicando. Inquit Vlpianus eam sententiam rescripto Imperatoris ad Luppum Britanniæ Præsidem *comprobatam,improbatam* legit Goveanus opinionibus cunctorum ad rubram lineam examinatis:(11) Vtinam tàm verè,quam idoneè. Sed Accursius converti ordinem,si exhæredato substituatur, ait haud oportere;vt & nihil referre,si instituto.Desiderant hic

vni-

(3) L.2.§.quisquis, ff.hoc tit. l.in fraudem 15.§.penult.l. Miles 41. §. fin.ff. eod.

(4) Princip. inst. de milit.test. l.1.ff. eod.

(5) Dict.l.2.§.quisquis, §. prius autē, §.sed si eos patres, ff.hoc tit.

(6) L.ex facto 19.l. si quis ita hæres 82 ff.de hæred. l.3.§ si libertus,ff.de bonis libert. l. Gallus in princip. ff.de liberis,& post.

(7) L.ex facto 43 §.Lucius.ff.hoc tit.

(8) Princip.instit. de exhered.lib l.interr gesima, ff.de lib.& posth.

(9) L.2.§.prius,ff. hoc tit.

(10) Dict. l. 2. §. sed si quis ita.

(11) Libr. 1. Var. cap.8.

vniverſi rationem, & ſuppetitias fert Donellus; (12) Quia nempe ipſamet pupillaris clauſula, quum inſtituto ſit, inſtitutum eſſe demonſtrat: adhæret Cuiacius. (13) Sub alioquoque Accurſij vexillo doctiſsimus, cui

Et meliore luto finxit præcordia Titan

Ioannes de Solorzano militatur, ſentitque ordinem ſpectari, quum diverſis, ſeparatiſque clauſulis ſibi, filiove hæredem ſcribat, ſi vero vno orationis filo ambobus teſtamentum faciat, poſthabendum, velut in coniunctis. (14) Quid Duarenus? pete à Pichardo; (15) dicet, dogma firmum, & ſtabile eſſe, prius ſibi, deinde filio faciendum eſſe teſtamentum; ſed & exceptionem adiunget. Exceptio ea eſt, ſi eodem tempore, ijſdemque tabulis teſtamentum vtrumque fiat. Cui plaudam quæris? dicere non lubet, quia non liquet.

Quid fruſtra de his, quid inambus obſtrepitis? Clamatur à tergo; quaſi vero illud requiratur à parente ſibi teſtamentum fieri: quis neſcit paria eſſe nullum fieri teſtamentum; vel rumpi, irritumve declarari? (16) Et tamen ſcimus, vel non aditione, vel filij præteritione, vel bonorum poſſeſſionis petitione infirmato teſtamento, vireſcere adhuc ſecundas tabulas, & manere inconcuſſas, inafflictaſque. Haud dictis fides? Excipite auribus Vlpianum: *Plane ſi omiſſa cauſa principalis teſtamenti, abinteſtato poſſideatur hæreditas, dicendum eſt & pupillo ſubſtitutum ſervandum.* (17) Sed & Africano indulgete: *Etiam ſi contra patris tabulas bonorum poſſeſſio petita ſit, ſubſtitutio tamẽ pupillaris valet.* (18) Actum de nobis, ſi nos quidem latitaret, a Prætore, cum quis omiſſi teſtamenti cauſa ab inteſtato hæreditatem poſsidet, teſtatoris voluntatem defendi, ac ſi hæreditas eſſet adita; (19) ergo & imam ceram ſervari: ſicque ignoremus contra tabulas poſſeſſione conceſſa, vel haud immutari quæ liberis data ſunt, inter quæ & ſecundę tabulæ, (20) vel non infirmari teſtamentum, quod non poſsit Prætor, à quo poſſeſſiones, vt nec hæredem facere. (21) Nec obſtat quod Imperator alibi ait, æque ad inteſtati cauſam redire eum, contra cuius tabulas petita eſt bonorum poſſeſſio, ac ſi querela fregerit teſtamentum, (22) quo caſu omnino vires amittit ſuas, & rum-

pi-

(12) Lib. 6. Comment. cap. 25. verb. ſolemne in fin.

(13) In dict. l. 2. dict. §. prius.

(14) L. quidam cũ teſtamentum, ff. de pup.

(15) In § liberis, n. 15. inſtit. de pup.

(16) §. primo, inſt. de hæredib. qui ab inteſt. l. 1. ff. de ſuis, & l. hæred. l. ſi nemo ſubit 142. ff. de reg. iur. l. ſi nemo 9. ff. de teſt. tut.

(17) L. 2. §. plane, ff. hoc tit.

(18) L. ex duobus 34. §. fin. ff. hoc tit.

(19) L. 1. ff. ſi quis om. cauſ. teſt.

(20) L. 1. ff. de leg. præſtand.

(21) §. quos autẽ, inſti. de bonorum,

(22) L. vt liberis 17. Cod. de collat,

pitur. (23) Non obstat inquam, quoniam Imperator impropriè loquitur. Nec ideò accusandus; idem alibi factū. (24) His clypeis haud opis hodie, nam Iustinianus hæreditate quantumvis non adita, nullovè, præteritionis causa, hærede existente, cuncta tamen salva esse admonuit? (25) Quæ igitur opponentur fatua omnino, & æs Didoneum.

(23) L. Papinianus 8. §. ff. de inof. test.
(24) L. 1 Cod. vnde liber.
(25) Authent. ex causa, Cod. de lib. præter.

CAPVT VI.

Compendio factam à Milite post Pubertatem iure directæ militaris valere.

PLACVIT Romanis legum-latoribus Milites ob egregiam, quam Reipublicæ navant operam, atque ob iuris imperitiam, quæ ab armis vix seiungitur, vna cum stipendijs, privilegiū quòque liberius testandi dū in castris agunt, promerere; (1) Hinc interpretum legiones seditio incedit: nullis novis cautis, nisi quod testatus Centurio filio impuberi compendio sermonis substituit, & quo iure post pubertatem valeret, licentiam differendi ostendit. Fideicommissi volunt Cuiacius, (2) & Goveanus. (3) Currunt ad arma cæteri, obstrepit vulgus, directo iure sustineri diversis incitamentis; dictum à Papiniano, (4) capi à substituto fructus in hereditate inventos; dictum capi & bona patris; non ergo de fideicommissaria restitutione loqui, (5) in qua nec hi fructus veniūt, nec capit hæres hæreditatem, sed vt ei restituatur expectat. (6) Verum & illud scriptum, directò factam esse substitutionem, & privilegio militari sustineri. (7) Quare post pubertatem, si potuit substituere directo, & substituit, directo (8) non valituram? Præsertim cum ad fideicommissum trahi nequeat, quin ad ius commune invito mehercule Papiniano. Mox Imperatorem, Pontificemque adtestantur, quorum ille ait, veluti ex causa fideicommissi valere, (9) ergo non ex fideicommisso; non est idem quod est simile. Alter vero cum verbis congruat, accipi semper directam substitutionem debere; (10) sed & à Pagano factam post pu-

(1) L. 1. l. testamē ta, ff. de milit. test. l. 1. l. 3. Cod. eod. l. vl. in princ. ff. de iur. liber. l. hæreditas 34. l ex facto 35. ff. de hæred. inst. l. miles ita 41. ff. de milit. test. §. miles. inst. eod.
(2) In l. Centurio 15. ff. hoc tit. in eadem l. ad lib. 8. Resp. Pap. & 12. Obser. 35
(3) In d. l. Centurio, & lib. 1. variarum, cap. 2.
(4) Dict. l. Centurio, ibi cum fructibus inventis in hæreditate, & ibi iure communi capiet.
(5) L. in fideicommissarium 18. ff. ad Trebell.
(6) L. eum hæredes 13. ff. de acq. post. l. 13. & 151. ff. de reg. iur. *Alciat.* in l. aliud est capere, ff. de ver. sign. §. restituta, inst. de fid. hæred.
(7) D. l. Centurio, ibi directo substituit, & ibi ex privilegio militum.
(8) L. eius 34. l. miles 1. l. miles ita hæredem, ff. de milit. test. l. quinque, Cod. eod.
(9) L. precibus 8. Cod. de impub.
(10) Cap. si pater, de testam. in 6.

pubertatẽ, fideicommissum censeri. (11) At à milite? Quis dubitet esse directam? His huius partis incenduntur animi. At Cuiacius è contra, & Goveanus, quorsum Papinianum dixisse Patris dumtaxat bona capienda, fructùsque in hæreditate inventos, (12) si in directam venire dubitari haud fas, illùdque sit fideicommissi proprium, (13) cum directus substitutus filij quòque bona sibi vindicet, (14) nisi vt fideicommissariam esse noscamus? Post pubertatem directo substitui frustra, (15) frustra dictum, si cum effectu à milite fiat. Non probaturum Imperatorem, si directa, à matre hæreditatem obtineri, hoc est, iure teneri; bona ex ea peti, quod fideicommissarius facit; (16) ex causa fideicommissi valere; & tamen scribi ab eo factam à Milite substitutionem, veluti ex causa fideicommissi valere, substitutùmque bona patris à matre petere hæreditatem obtinente: (17) ergo de fideicommissaria. Qui, si potest iure communi valere invidiam velit sibi suo privilegio miles conciliare? (18) imò nec si velit, possit; cui privilegium ita concessum, vt ius alterius haud lædat, (19) & læderet profecto, nam Civi Romano testamenti factionem adimeret. Sit igitur hæc eius privilegij vis, vt quæ alioquin excideret, & collaberetur substitutio fideicommissi fulcro sustineatur. Verum hæc si in trutina librentur, cœlum continuo petant, levia omnia, & tenui glacie fragiliora, quibus prudens non insistat. Datum militibus, vt compendio sermonis substituant, & directæ vim ea substitutio habeat. Sed & in ea hoc proprium, ne alterius ius invaderet, patris tantum, non autem filij bona complecti, cum ijs fructibus, quorum controversia facile potuit excitari, nempe quos legitimi hæredes instituti collegerunt, idquè ex causa quasi fideicommissi, vt Diocletianus ait, non porrò ex fideicommisso. Vis fideicommissi, huiusque substitutionis videre similitudinem? inspice res; eædem sunt in ambobus: mox tempora; in ambobus post tempus restituuntur; deinde personas; mater petitione hæreditatis tenetur. Iure itàque filij hæreditatem, vt Diocletianus ait, obtinet, & ab ea substitutus mariti bona petit; ius sibi nulli fas dicere, (20) ergo nec violenta manu substituto bona patris,

(11) Cap. Rainuntius extra. de test.

(12) D.l Centurio, ibi patris dũtaxat.

(13) L. cohæredi, §. quod si hæredẽ, ff. hoc tit.

(14) L. sed si plures 10. §. filio, ff. eo.

(15) L. verbis 7. ff. eod.

(16) L. mulier 21 §. non est, ad Trebellian.

(17) D.l. precibus. ibi à te peti, & ibi veluti ex causa fideicommissi, & ibi te eius hæredem obtinente.

(18) L. quãquam, l. in princip. Cod. de milit.

(19) L. 1. §. merito, & §. si quis à Principe, l. ex facto 41. in princip. hoc tit. l. cum filias 28. ff. de milit. test.

(20) L. extat 13. ff. de eo quod met. caus. l. si quis 7. Cod. vnde vi.

tris, quæ mater occupaverat, arripere; sed vindicet, suàque esse vocitet; Potest; audietur. Levis igitur, ac prorsus inanis causa Cuiacio ab alijs discrepandi, à quo, bonum factum, si cæteri desciscant, aut hoc fœdere paciscantur, vt fasces, & arma submittant, & hanc Centurionis substitutionem directam esse vltro concedant.

CAPVT VII.

In hanc Centurionis substitutionem fructus eos venire, quos filij legitimi hæredes collegerunt.

AT quid de fructibus? & hic tricæ: sunt vnicuique sua iudicia; sed multi semitam ingrediuntur, cum maxime censent viam. Res omnis petenda ex ijs Papiniani verbis: *Cum fructibus inventis in hæreditate*; quę quidem facile nobis imponant, & non sentientes ad fideicommissum deducant. Præcavendum igitur, & fax præmittenda, quæ has tenebras depellat.

Fructus in fideicommissariam restitutionem veniunt, quia augent hæreditatem, vt à testatore percepti, (1) vel eo languente maturi, (2) vel ante aditam hæreditatem collecti. (3) Alij vt veniant partim ius facit, ad fideicommissum, si forte minutum, supplendum. (4) Partim; ipse testator, si nominatim, vt fructus restituat, ab hærede desideret. (5) Nominatim? quid, si quicquid ex bonis supererit, vel quantacùmque pecunia ex hæreditate pervenerit, edixerit? parendum, & in fructibus. (6) Ah cave

——— *Et digito compesce labellum*

instillat aliquis. Adstat Papinianus, adstat Modestinus. An ne isti contrarium? dic sodes. Quidni. Cedo verba: *Quicquid ex hæreditate, bonisve meis pervenerit.* (7) Haud ista contraria; nonne audis addidisse testatorem in *bonis suis*, quod haud in superiori factum? nec mirum si de fructibus nihil; ij non eius bonis, sed ex hæredis percipiuntur. Admonitum me vis alterius Papiniani sententiæ, qui superfluos fructus, ait, non restituendos, si in testamento sic fuerit

(1) L. ita tamē 27 §. 1. in fin. ff. ad Trebellian.
(2) L. ij. ff. ad l. Falcidiam, l. si fraudator 25. §. Proculus, ff. quę in fraud. cre. l. fructus pendentes, ff. de rei vind.
(3) L. ita tamen 2. §. primo, l. sed & si lege, §. vlt. l. ancillarum, ff. de hæred. petit.
(4) D. l. ita tamen, §. fin.
(5) L. in fideicommissariam 18. in princ. ff. ad Trebel.
(6) L. 3. §. nonnunquam, ff. de vsur. l. balista 32. ff. ad Trebellian.
(7) L. hæredes 57 in princip. ff. ad Trebellian.

scriptum: *Quod ex hæreditate supererit, cum morieris restituas*: (8) Quid dicam: fumus in oculis meis hæc Papiniani verba; & ne alterutri abroganda fides sit, abrogabo potius cum Cuiacio (9) receptam lectionem, scribamque *superfluos fructus esse restituendos*, alioquin haud pro re hanc adduxisset Papinianus rationem: *Cum ea verba diminutionem quidem hæreditatis admittunt, fructuum autem additamentum non recipiant*; quæ, vt ille ait, significat, hæredibus; ijs verbis datum vti hæreditate, nec de eius diminutione inquiri, fructus vero minime permissos. Ita dirempta pugna. Tamen ne quid mentiar, non nimium id placet, potius quæsiverim cum Donello diverticulum in ipsismet testatoris verbis. Dixit quod supererit ex hæreditate, fructus vero ex hæreditate non supersunt, cui accepto non feruntur, sed rebus, (10) quia ea verba diminutionem quidem patiuntur, fructuum augmentum nequaquam. Verum me ipse sufflamino; Ad rem redeo.

(8) L. deducta 18. §. penult. ad Treb.

(9) 12. Obs. 10. & ad Pap. lib. resp. 9. in d. l. deducta.

(10) L. in fideicommissariâ 18. §. quoties, ff. ad Trebell.

Facit quòque testator, vt fructus restituantur, cum diem in fideicommissarij gratiam fideicommisso apposuit. (11) An & alij restituuntur? præter post morâ collectos, nulli. (12) Mora autem fit vbi postulanti non datur; (13) ergo nec antequam fideicommissarius hæreditatem petierit, nec medio tempore percepti redduntur; (14) imputantur hi quidem in quartam, (15) licet non illi; nec dicas repetente eos venire in restitutionem, quoniam, & si verum est quartam ijs compleri fructibus, qui quasi hæreditatis appendix sunt, & auxiliares; (16) Illud tamen obseruatur in Trebelliani Senatusconsulti quartam congeri quæcùmque iudicio testatoris capiuntur; (17) fructus vero medij (vt inquiunt) temporis cum iudicio testatoris differantur, (18) quid mirum si in restitutionem veniant? ex hac luce, & illud clarum: quos fructus sibi substitutus poscat. An fortasse qui augent hæreditatem, defunctique fortunas? non paucos pedes absunt à vero, qui putant; nam quid opus de fructibus exprimere, si bona defuncti ad substitutum pertinere iam dudum scriptum, receptùmque? (19) ij ergo restitutioni sunt obnoxij, quos haud potest fideicommissarius consectari: nempe eos,

(11) L. 3. §. cum pollidius, ff. de vsu. l. si ita 44. §. pegasus, ff. de leg. 2.

(12) D. l. in fideicommissariam in princip. l. mulier 22. §. si hæres, l. postulante 44. §. penult. ff. ad Trebell. l. 3. in princip. ff. de vsur.

(13) *Paulus* in calce lib. 3. sent.

(14) D. l. 18. §. quoties, & d. l. mulier 22. §. alia causa.

(15) D. l. melior, d. §. alia.

(16) L. equis 8. ff. de vsur.

(17) L. in quartam 94. ff. ad l. falc.

(18) D. l. mulier, d. §. alia.

(19) Hac nostra l. Centurio 15.

quos

quos legitimus instituti hæres, antequam substitutus bona petierit, collegit. Audite paradoxam inquies, nonne id expressum, dictumque superius; restitui non oportere? ne id increpes, vel obiurges: non hic de fideicommissaria hæreditate quæ dum non petitur in fiduciarij bonis est, ergo & fructus qui ex illa. At legitimus hæres nullo iure Centurionis filio mortuo paterna bona occupat; statim enim ad substitutum, & si non petat: hæc directi iuris vis. Ob quæ, & fructus ad eundem. (20) Haud desunt qui Lacinia pallij me revocent, monitumque velint intellexisse Papinianum de fructibus in hæreditate patris inventis, quòd ea verba dubio circumacta ad testatorem debeant referri. (21) Quos audire, haud è re mea est: novi enim vera ab eis dici, cum de testatoris verbis ambigitur, cum vero de Iurisconsulti nequaquam. Igitur ij fructus substituto cedunt, qui omnino fiduciarij hæredis supellectilem auctum irent, percepti nimirum antequam bona patris peterentur.

(20) L. 2. Item veniunt. § item nō solum in fin. ff. de pet. hared.

(21) L. cum in tit. 30. ff. de aur. & arg.

CAPVT VIII.

Pupillari substitutione expressa matrem excludi.

PIETAS nunc & miseratio, ob quæ parentibus, si contingat filium hoc corporis carcere prius emitti, eius debetur hæreditas, (1) admonet nos vt despiciamus, num pupillaris expressa, vel quæ compendio facta est, matrem a filij hæreditate importunè arceat! Sed ne fortè nos in cursu remoretur, aut sufflaminet morosula obiectio; tacitam esse quam complectitur compendio rationis facta substitutio; libet primum de ea sic statuere: expressam substitutionem dici, vel quia verbis proprijs facta est, videlicet, si hæres erit, & ante pubertatem decesserit; vel quia sub quadam generalitate verborum exprimitur, exempli gratia, *quandocùmque decesserit*, & hoc modo expressa dicitur, quæ compendio factæ inest. Hinc Imperator de substitutione à milite facta: *Si vero*, inquit, (2) *substitutio in secundum casum vel expressa, vel compendio, non vsque ad certam ætatem*

(1) L. nam is in princip. ff de inoff. test. l. scripto hærede, §. fin. ff. vnd. lib.

(2) Dict. l. precib.

facta reperiatur. Non vt expreſſam alteri illi ex adverſo poneret, ſed vt diſcrimen agnoſceret inter proprijs verbis ſcriptam, & generalibus; nec nos alio flectere poteſt ſcitula quorundam concluſio. Inquit Iuriſconſultus à Divo Marco conſtitutum, vt pupillaris vulgari ineſſet, & hæc illi invicem, & ſubdit: *Quod ius ad tertium genus tractum eſt.* (3) Quid illi? ſi idem ius tractum eſt, ergo erit tacita, quia, quæ ſe vulgari inſinuat, tacita eſt: ſed aſtutè potius, quam verè. Ius illud tractum eſt, vt Reciproca vtrùmque teneat caſum: ſed diverſo quidem modo, ac vulgaris ſimplex; nam cum ea verba, ſi hæres erit, præter vulgarem nulli conveniant, neceſſe quidem fuit intelligi pupillarem, ſed tacite: non hic item; Reciprocæ verba nullam exprimunt, ergo vnicuique poſſunt adſcribi: hinc aperi rationi ianuam, videbis expreſſam pupillarem eſſe, quæ ſub Reciproca. Remoto, ſeu fracto hoc repagulo, exorbitare, eorumque, qui non omnino fidei litarunt, ſemitam ingredi, nolo, ſed tritum, & calcatum iter ſequi; nempe, matrem pupillari expreſſa excludi; me vide, & nullam hic diviſionem. Mater non dicit inofficioſum, quia patris teſtamentum eſt, (4) ergo excluditur. Falſo (inquient) hæc colliguntur ſaltem in quarta, quæ matri leges tribuunt, nam & frater querelam habet turpi inſtituta perſona; non legitimam. (5) Falluntur legitimam habet, cum hæc turpis perſona intervenit, hinc querela; volutent Iuſtiniani novas conſtitutiones; reperient; (6) diverſiculum fortaſſe hoc quærent; haud à matre dici inofficioſum; ſed petere poſſe, quæ à filio prætendit conditione ex lege. (7) Fores occluſæ ſunt, id facere poteſt cui & querela præſto eſt: (8) procul querela? ergo & illud vetitum. Trepidas adhuc & nutas? age age, maiora ſuppeditabo fulcra: *Mater* (inquit Paulus) *ad hæreditatem admovetur, quia ſubſtitutio ad caſum non exiſtentium hæredum pertinet*; (9) ſi ergo pupillaris fuiſſet, non certe mater, ſed ſubſtitutus. Verum vide quæ & Imperator: *Facta ſubſtitutione pupillari, vel expreſſa, vel ſub compendio, ſi filius ante pubertatem obierit, eos habeat hæredes, quos ei pater dixtavit?* (10) quod ſi Imperatorem, & Iuriſconſultum teſtes elevant, quid facient Pontifici,

(3) L.4. in princ. & §. primo, ff. de vulg.

(4) L. Papinianus 8.§.hæc impuberis, ff.de inoffic.

(5) L.frater,Cod. de inoffic. §. ſent. inſt eod.

(6) Auth. de hæred.& falcid.§.primum itaque.

(7) L.omnimodo, ff.de inofic.

(8) D.l.omnimodo.

(9) L.Lucius 35.ff. hoc tit.

(10) D.l.precibus.

fici, qui his ipſiſsimis verbis reſcribit? *Licet autem filius teſtamento ſuo matrem portione iure naturæ debita privare non poſsit, pater tamen in teſtamento, quod filio impuberi facit, poteſt, nam teſtamentum huiuſmodi pupillare, paternum, vel paterni potius pars eſt.* (11) Ergo per alium id agam, quod non per me? (12) Quidni? nam & ſi tu nequeas, (13) haud tua id indulgentia pater, ſed legis authoritate. (14) At nonne ſuo iure privabitur mater? (15) Minime: nullum habet ius mater niſi in teſtamento filij; à quo ſaltem legitima repelli nequit; ſed pupillaris ſubſtitutio, tabellæ, & linum patris ſunt. (16) Turpe quidem parentis privilegium exclamas, qui ſecum matris, & detrimentum aufert, & damnum. (17) Tempera vocibus; monſtratum ſatis, nullum hic, privilegium, idque ex meraciſsimo iure patri datum; hoc patria poteſtas, hoc Mores, hoc Lex: Eſto. Sed quare in Iuſtinianea mater ſubſtitutione, quæ vivum præfert pupillaris exemplum, (18) non excluditur? (19) quia non in omnibus ſimilitudo. Itàque properate manus tollere, faterique repulſam matris, nam

Quod modo propoſui non eſt ſententiæ, verum eſt
Credite me vobis folium recitare Sibyllæ.

(11) Cap. ſi pater, de teſt. in 6.
(12) Contra l. neque per ſe, Cod. de hæred. inſt. l. minor, §. fin. ff. de procur. l. nemo plus, ff. de reg. iur.
(13) Auth. Presbyteros la 2. Cod. de Epiſcop. & Cleric. l. ſi filius tuus, Cod. inoffic. dotibus.
(14) D. l. 2. hoc tit. princ. inſt. de pup.
(15) Contra l. pater fam. ff. de hæred. inſtit.
(16) Vt rectè probat d. l. Papinianus, §. ſed nec impuberis.
(17) Contra l. impuberis 90 ff. de adminiſtr. tut. l. cum filius fam. 28. de milit. teſt.
(18) Princip. inſt. de pup. l. humanitatis, C. de impulſor.
(19) Dict. l. humanitatis, iuncta aut. defuncto, Cod. ad Senatuſc. Trebell.

CAPVT IX.

Matrem tacitâ Pupillari non excludi.

IDEM eſſe in ea, quæ tacitè ineſt vulgari expreſſę, nonnulli protendunt. An & verè acris iudicij res eſt. Aures tamen faciles præſta: paucis expediam. Primum caſum; *ſi hæres non erit*, ad ſecundum, *ſi erit, & poſita non dum prætexta moriatur*, protrahi divi fratres ſanxerunt. (1) De hoc nullæ rixæ: illud maximè pugnatum; num matre ſuperſtite, cui filij hæreditatem ab inteſtato Senatuſconſultum Tertullianum defert (2) ſubſtitutus inſitæ illius pupillaris vi ſuccedat. Negant, cui rectus animi ſenſus: *Non eſt incerti iuris* (ſit Imperatori veneratio) *quod ſi quidem in patris militis poteſtate poſitus primo*

(1) L. 2. §. penult. §. iam hoc in re 4. ff. hoc tit. l. quamvis 4. C. de impub.
(2) §. 1. & 2. inſtit. ad Senatuſconſult. Tert. §. 1. inſt. vnde cogna. *Vlp.* tit. 28. *Paulus* 4. ſent. l. 2. ff. ad Tertull.

tan-

tantum caſu habuit ſubſtitutum, & patris hæres extitit, eo defuncto ad te omnimodo eius pertineat ſucceſsio. (3) Quid potuit clarius? fortaſſe prohibent caligæ, ne in illis, de quibus Imperator, tabellis idem ac in cæteris ius cenſeatur? procul ab illis, quæ ſcripto non carpuntur, coniecturæ. (4) Eſto: non item præſumptiones, ex quibus ea pupillaris tacita; (5) nec vlla iubet lex ſcriptioni adhæreſcentes nos voluntatem neglectui habere; ſed quod in alijs ſolemne, ſtatutũque eſt, à nobis in ijs non requiri: hæc ab ipſa veritate dictata excipias, obſerves. (6) Multi tamen, quos præteſum tam tritæ opinionis, eam eunt funditus everſum; ſed obſiſte, herbam dabis: quem admovent lapidem? an eandem taciti & expreſsi vim eſſe, (7) matrèmque tacita excludi, quia expreſſa? non illud æternum vere; (8) non hic vbi abſolutè expreſſa; non abſolutè tacita, ſed tacito intellectu contra matrem non admittendo ſubſtitutum vocat: an idem obtendunt, quoniam quæ ſub reciprocæ perſona latet, ſubſtituto favet, (9) in qua idem, at in vulgari contecta ius? (10) tacita hæc omnino, & contra teſtatoris verba admiſſus ſubſtitutus? Expreſſa illa ſaltem genere verborum, & iuxta verborum ſenſus admiſſus ſubſtitutus: idem ergo in illis Ius, in pupillari ſcilicèt obducenda; at diverſum in obductionis modo. Audiamus Iuriſconſultum quem in nos armant. Lucius Titius duos filios, legitimum alterum, alterum naturalem, inſtitutos invicem ſubſtituit; adita hæreditate moritur legitimus; extruſo naturali filio obviam ſe mater facit, quia ille in ſecundum caſum ſubſtitutionis capax haud erat. (11) Finge capacem; nonne mater operietur fortis? quidni, ſi ea pupillaris reciprocæ partus eſſet? ideò nec tacita. Haud plus Imperator, eo, quo nos profligare adverſari maximè arbitrantur, loco. (12) Admittitur mater, quia cohæres eſt; quia pater ſuæ ſubſtantiæ partem vxori relinquens, multo magis & luctuoſam hereditatem ad matrem venire iuravit. Siſtatur hic rationũ curſus; Huius Pol iuris deficiet amnis, (13) & ſubintrabit ſubſtitutus. Non ea ſola ratio, ſed hæc data comes; quia equum eſt, matrem mœrore attritam filij immaturo fato, luctuoſa eius hæreditate non privari. Quæ ſive cohæ-

(3) L. precibus, Cod. de impub.

(4) L. 1. Cod. de teſt. milit. l. 1. l. ſi miles vnus 6. l. ſi miles 41. ff. eod.

(5) *Menoch.* lib. 4. præſumpt. cap. 39. num. 8. & 18.

(6) L. Lucius 40. in princ. & l. divus 24. ff. de teſt. milit.

(7) L. cum quid 3 ff. ſi cert. pet.

(8) L. 2. ff. quemadmod. vſuf. amittat. l. creditor §. ſi inter, ff. mandat.

(9) L. Lucius, ff. hoc tit.

(10) L. quamvis, Cod. de imp.

(11) L. Lucius 45. ff. hoc tit.

(12) L. fin. Cod. de inſtit. & ſubſtit.

(13) L. quod dictum 32. ff. de pact. L. in omnibus 88. de reg. iur.

cohæres data ſit, ſive non, ſemper ſtat; Nec eas tacitus hic intellectus fores perfringere debet; quas maternum ius occluſit: quid ſi Imperatorem faciant de ijs loquentem, quæ nec per ſomnium ſenſerit? teſtator poſthumo pro parte inſtituto, ſi non naſcatur, ſecundum aſſignat hæredem: eo non nato nemo audeat ſubſtituto litem movere. Natus vero ſi ſit & extinctus hæreditate non adita; dic ſodes quis hæres? hoc Imperator tractat, diſputat, ventilat. Falluntur qui cenſent diſſeri ab eo de nato poſthumo, & poſt aditam hæreditatem impubere adhuc mortuo: nulla aditæ hæreditatis mentio, cuius aditio futilem Papinianeæ, & Vlpianeæ dubitationis reddant mentionem; cum ſublata iam à Diocletiano ſit. (14) Frivolam quòque, & putidam efficiat iuriſconſultorum rationem; quid enim ſi adita hæreditate de pupillari tacita ſit ſermo, referat matrem cohæredem eſſe, necne? at *eius hæreditas* dicitur, & *luctuoſa*, & *hæreditas*; Filij ergo; nam ſi patris, *portio* potius *hæreditatis*, nec *luctuoſa*, & *ſuo*, non *eius* diceretur. An, & grammatici perſonam induimur? fiat; non illis ilimatum, inexaſceatùmque *eius* pro *ſuo* ſcribere; nec aditio in cauſa quin filij portio dicatur *luctuoſa*, quæ ſi quod futurum erat intueamur, & *hæreditas* rectè dicetur. Hæc fortaſſe probabuntur, quibus, & vniverſa Bartoli; & ijs matrem non excludi, diſplicet Bartolus? (quod merito nonnunquam) anticis adhære; minus haud dabis non excludi matrem.

(14) Dict. l. precibus.

CAPVT X.

Compendio factam à Pagano verbis communibus poſt pubertatem flecti ad fideicommiſſum cum interpretatione tamen Papiniani.

VERBIS directis, Civilibus, Legitimis poſt pubertatem vni militi ſubſtituere datum: precarijs obliquis, inflexis haud cuiquam vetitum. (1) Accidit & aliquando compendio orationis ſubſtitutionem fieri verbis quæ quocumque vocas veniunt. Id

(1) Argumẽto huius noſtræ legis, & l. cohæredi 41. §. quod ſi hæredem, ff. hoc tit. §. fin. inſt. de pup.

ſi

si à Pagano factum, nec prætextæ positionem mors filij præverterit, substitutio ad fideicommissum flectitur, cum Papiniani tamen interpretatione laudata nunquã satis. (2) Præcurro? paulum revertar? trigemina est conditio causalis, potestativa, mixta.

Primam fortuna, alteram honorati voluntas, postremam & hæc, & illa vna adimplent: (3) mortis conditio, causalis; tota pendet in fato; & hæc sola in hac substitutione apposita ex mente Papiniani explicanda; vt nimirum tacitam eam *si sine liberis* conditionem sibi insitam celet; cæteras excludo: proniorem, propensiorèmque in eum, cui restitui oportet, testatorem illæ ostendunt: haud illa. Nec inculcandus hic Lucius, qui nisi eam prudenti consilio addidisset, nepotes haberet extrusos. (4) Quid nos cum substitutione directa vulgari? an fortasse, quia Principis indulgentia furioso facta eiusdem filij agnatione rumpitur? (5) sed sibi Lucius hæredem dixit; hic filio, qui simul ac ipse sibi potest inscribere hæredem, explicat se à paterni testamenti nexu, nodisque. Scribere vero vel necessarium suscipere hæredem pariare libet: ergo natus filius substitutionem à patre factam solvit & merito; non idem in Lucij tabulis, à quibus ratio ea abhorret. Profectò dignus Papinianus laude, cui paterna soboles cordi; non quia id ipse constituerit: interpretandi munus rectè ille obeat; (6) haud tamen quod purum est in conditionem vertat: (7) sed quia sublime ei ingenium: quo altè adeò parentum mentem penetravit, vt suspecta eorum in liberos affectione, pietatèque ijs à natura indita, voluntate quòque indagarit, norit, detexerit. Vnde ipsomet iure, ipsa lege conditionem eam inesse appareat: si quidem lex iubeat fideicommissa ex voluntate pendere, (8) & voluntas ea fuerit, vt liberis haud præferretur substitutus: attamen haud desino mirari, cui voluntas hæc innotuerit.

Scripto? (9) In testamento ne verbum quidem, imò contrarium colligemus, purè quippe fideicommiserit; (10) erige te ad exemplum: qui patronum hæredem instituerit, cum maximè vellet fratrem, idque sciretur, neuter ad hæreditatem admittitur. (11)

Con-

(2) L. cum avus 101. ff. de cond. l. generaliter, §. cum aurẽ, Cod. de inst. & substit. l. cum acutissimi, Cod. de fideicomm.

(3) L. vnica, §. sin autem, C. de cad. toll. l. fin. Cod. de necess. fer. hæred. inst. vel fubst.

(4) L. Lucius 85. ff. de hæred. instit.

(5) L. ex facto 43 ff. hoc tit.

(6) L. 2. §. deinde, ff. de orig. iur.

(7) L. 1. §. si quis simpliciter, ff. de verb. oblig.

(8) L. penult. ff. de leg. 1. l. cum propo nebatur, ff. de leg. 2.

(9) L. si vnum ex familia 67. §. si omissa, l. cum pater 79. §. cum imperfecta, ff. de legat. 2.

(10) L. 1. ff. de con. & demonstr. l. omnia 22. in princ. ff. de leg. 2.

(11) L. quoties 3. in princip. ff. de hæred. instit.

Coniectura? (12) coniectura inquit Accursius legitima est probatio, veluti testium, & id genus: Cuiacius, ex manifesto signo quo ducitur, coniecturam dicit, quod circa Carinus probationibus monstrari defuncti voluntatẽ cupit. (13) Cuiuscemodi hìc nullæ sunt. Vidimus itaque testamentum illius, qui cum institutioni conditionem inserere voluisse crederetur, nec inseruerit, penitus everti. (14) Vidimus difficilia captu non scripta censeri; multò certè magis omnino non scripta. (15) Sed verius est Papinianum ad coniecturas intendisse ingenij aciem, ijsque prorsus occurrisse; siquidem quod plerùmque accidit, certum est signum, & inde coniectura. (16) Pietas vero parentis, quæ & quanta in illis pectoribus? qui se in pericula dare; non dicam & in mortem? vt filijs non vita, sed facilis vita maneat, vltro habent: hinc Papinianus voluntatem coniecit, & dictante natura; quæ proprio sanguini extraneum in hæreditate præferri, indit haud credendum. Secus si pater substitutionem non sub conditione mortis, sed sub alia quacumque causali conceperit. Nam si fideicommissarium viventi filio proponit, nonne & nepoti? (17)

(12) L. quisquis 93 ff. de leg. 3. d. l. cum proponebatur.

(13) L. cum virũ, Cod. de fideicom.

(14) L. 9. §. tantundem, ff. de hær.

(15) L. 2. quæ primum scrip.

(16) Arg. l. antiqui. ff. si pars hære.

(17) L. penult. §. nam licet, Cod. de bon. patern.

CAPVT XI.

Militem haud censeri simplici fideicommisso hæredem in legitima gravasse.

ECCE iterum Crispinus, & est mihi sæpè vocandus, *Ad partes*, ait Iuvenalis; Ego vetius de milite, qui toties nos ad scænam revocat; vt iam morosus fiat: ita est, & hoc ex privilegio. Certè iure isto ferè omnes illigantur, vt filio, si non in totum, saltem partem à lege destinatam immunem relinquant; (1) Aliàs est querela in promptu, vel totum testamentum discindere. (2) Quota ista pars? quartam iam pridem à Iurisconsultis diffinitum, (3) qua tuti, & securi frui, potirive filij queãt. Dubitatur de milite; imò verò, velit ipse modo; leges dabunt; (4) sed an cum id non expresserit interpretatione iu-

(1) L. omnimodo 30. cum seqq. Cod. de inoff.

(2) L. quoniam 32 Cod. eod.

(3) §. igitur vlt. inst. de inoff.

(4) L. fin. in princip. l. testamentum 29. l. de inoff. eod. dict. tit.

vetur. Illud dubium; profecto, ſi haud vetitum tacitè aliquid facere, cui datum expreſsè, (5) nec militi vetitum. Vis maius robur? hoc age: præterit filium miles, hoc ipſo privat legitima. (6) An non magis privabit ſi fidei eius commiſerit, vt reſtituat? ſanè dixerit fortaſſe quiſpiam, cui boni humeri; nos vero huic opinioni ſuas ſibi res iubemus habere: præteritio militum pro exhæredatione habetur; (7) Exhæredatus vero nihil habet, idcirco expreſsè videtur legitimam ademiſſe; cæterum, cum poteſt, iure communi & miles cenſetur; (8) hic maximè, vbi contra naturam, qua ea portio debita eſt, (9) militem aliquid voluiſſe haud facile inducar, vt credam. Plura poſſem; ſed & hoc excidit è linea, & eſt mihi vt verè fatear algà vilius, imò & à tergo monent.

Claudite iam riuos pueri, ſat prata biberunt.

(5) L. cum quid 3. ff ſi cert pet. l. 3. de leg. 1.
(6) L. ſicut certi, de milit. teſt. §. penult. inſt. de exhæred. lib.
(7) D. § penult.

(8) L. Centurio hoc tit. & l. quamquam 3. & 1 in teſtamento 6. Cod. de milit. teſt.
(9) L. 1. Cod. de port. quæ lib. dam. cap. ſi pater, de teſtament. in 6.

FINIS.



ME:

MEMORIAL,
O DISCVRSO INFORMATIVO
IVRIDICO, HISTORICO, POLITICO:
DE LOS DERECHOS, HONORES, PREHEMINENCIAS, Y OTRAS COSAS, QVE SE DEVEN DAR, Y GVARDAR A LOS CONSEJEROS HONORARIOS, Y IVBILADOS.
Y EN PARTICVLAR SI SE LES DEVE LA PITANZA QVE LLAMAN DE LA CANDELARIA.

DIRIGIDO
AL REY NVESTRO SEÑOR;

POR EL DOCTOR DON IVAN DE SOLORZANO Pereira, Cavallero del Orden de Santiago, de su Consejo Supremo de Castilla, y del de las Indias, y Iunta de Guerra dellas, y de la de Minas.

Año 1642.

Sidonius Apollinar. lib.8.epiſt.10.

Moris eſt eloquentibus viris, ingeniorum facultatem negotiorum probare difficultatibus, & illic ſtylum peritum, quaſi quemdam fœcundi pectoris vomerem figere, vbi materiæ ſterilis argumentum, velut arida ceſpitis macri gleba ieiunat. Scaturit mundus ſimilibus exemplis.

Vopiſcus in Aureliano.

Curioſitas nihil recuſat.

Plin.Iun.lib.6.epiſt.9.

Habet hoc ſolicitudo, quòd omnia neceſſaria putat.

Idem lib.3.epiſt.1.

Nam iuvenes adhuc confuſa quædam, & quaſi turbata non indecent: ſenibus placida omnia, & ordinata conveniunt, quibus induſtria ſera turpis ambitio eſt.

Sidon.lib.4.epiſt.4.

Modò tempus eſt ſeria legi, ſeria ſcribi, deque perpetua vita potius quàm memoria cogitari, nimiùmque meminiſſe, noſtra poſt mortem non opuſcula, ſed opera penſanda.

Livius lib.7.

Parva ſunt hæc, ſed parva iſta non contemnendo, Maiores noſtri maximam hanc Rempublicam fecerunt.

SVMA

SVMA POR MAYOR DE LOS PVNTOS principales, que se tratan en este Discurso.

I.

ESTudios, grados, y años de Letura del Autor en la Vniversidad de Salamanca, y Catedras que tuvo, y llevò a grandes Opositores, y lo que deve estimarlo, ex num. 1. ad 9.

II.

PRofessar en tal ministerio, es de gran estimacion, y se puede contar por servicio, y mas aviendo tenido tan ilustres Oyentes, los quales, aunque sean buenos, se mejoran con la enseñanca. Pruevase la gloria que de esto resulta, ex n. 9. ad 17.

III.

SErvicios del Autor en las Indias, a donde passò por Oidor de Lima: Libros que se le mandaron escrivir, y ha impresso del derecho, y govierno de ellas, y su estimacion. Y que la acrecienta el averlos escrito sin faltar nunca à las ocupaciones ordinarias, y extraordinarias de sus cargos, y oficios, ex n. 17. ad 34.

IV.

AProbacion que del Autor hizieron los Virreyes. Carta en que manifestò la suya el Marques de Montesclaros. Aprecio que se deve hazer de tales aprobaciones, ex n. 34 ad 43.

V.

COmo fue llamado a servir en Espana, Plaças que en ella se le han dado, y que las tiene en mas, porque han sido ganadas dedo a dedo, y por grados, sin aver pretendido alguna ambiciosamente, ex n. 43. ad 58.

VI.

MErced que el año de 1633. se le hizo de Plaça de Fiscal del Supremo Consejo de Castilla con prehominencias de Consejero, y que se escusò de aceptarla, por hallarse achacoso de los oidos. Tratase de este impedimento, y quando llega à ser del todo excluſivo de los Magistrados. Y de lo que exceden los que aceptan oficios, de que no pueden dar buena cuenta, ex n. 58. ad 72.

VII.

QVE conformandose con su suerte, y para enderecarla como mejor pudo, cosa en que tienen gran mano los Reyes: suplicò se le hiziesse merced de Plaça Honoraria, y Iubilada del Cõsejo, de cuya Autoridad se dize algo. Y mas de quan honestas, y devidas son estas Iubilaciones a los que han servido bien, aunque av pocos que las apetezcan: y apuntanse las comodidades, y consuelos de la vida quieta, y retirada, y exemplos de algunos que la desearon, y consiguieron, ex n. 72. ad 99.

VIII.

COmo V.M. hizo al Autor la merced que le suplicò, avenajandola con mandarle, que no se escusasse por aora de servir la Plaça del de Indias, y honrandole sobre sus meritos, con las palabras de su Real Decreto, las quales, y el Titulo que se le despachò de esta merced, se ponen a la letra, ex n. 99. ad 105.

IX.

HOnor quan gran bien es, quan devido a las Letras, quanto sube de punto concedido por los Reyes, por el examen que hazen para concederle. De que nace tenerse por sacrilegio dudar de los meritos del honrado. Y que aun se aventaja quando se consigue a fuerza de ellos, y en remuneracion de servicios, ex n. 105. ad 117.

X.

QVE algunos no han hecho el concepto, y aprecio devido de la merced de esta Plaça, por parecerles solo titular, y sin exercicio Y que esto ha dado ocasion al Autor para descubrir en

este

eſte Diſcurſo los honores,y comodidades de ella. Y que a todos es licito defender los que les pertenecen. Y mas quando (como en eſte) en eſta defenſa ſe encierra tambien la de la grandeza del Principe que los concede,ex n.117. ad 131.

XI.

COmo los Principes Soberanos ſon fuente de la juriſdiccion,Tribunales, Magiſtrados, Dignidades, y Oficios de ſus eſtados, ſalarios, honores, preheminencias,y comodidades de ellos,y los muchos que ſe han ido criando en varios tiempos,y en varias Naciones, y los Titulos Honorificos que ſe les han dado, y variacion que en ellos han hecho los miſmos tiempos, ex n. 131. ad 141.

XII.

COmo demàs de los Magiſtrados, y Miniſtros Actuales, ſe fueron introduciendo otros, que llamaron Honorarios,y Vacàtes, Adſcriptos,Adſcriptcios,y Adlectos,Cinctos,y Diſcinctos. Traenſe infinitos Textos,y lugares,que de ellos tratan, y en què ſe diferenciavan. Las cauſas de eſtos nombres. Y en particular,què era lo que llamavan *Cingulo*,ex n.141.ad 162.

XIII.

POnenſe a la letra tres Varias,ò Formulas de Caſsiodoro muy elegantes, en que trata de eſte genero de Plaças, Honorarias, Vacantes,y Iubiladas, ex n.162.ad 165.

XIV.

REſierenſe algunos Varones inſignes que han tenido Plaças Honorarias. Declaranſe con cuidado vnos verſos de Auſonio Gallo. Y quienes ſe llamavan antiguamente Exſenatores, Exconſules, Exqueſtores,&c.ex n.165.ad 171.

XV.

HOnor verdadero qual es.Varias diſiniciones,y ſignificaciones del Honor, ſegun las varias cauſas de que ſe origina. Trataſe del que ſe deve a los Magiſtrados,y ſe les ha guardado ſiempre en todas Naciones,y con quan juſta cauſa. Que por eſto aun el miſmo Magiſtrado ſe ſuele llamar Honor, y ſe tiene por ſacrilegio no ſe le dar. Y que deven mirar, y bolver por èl, aunque en eſto no han de proceder ambicioſa, ni ſoberviamente. Y que el miſmo Principe deve preciarſe de que ſean honrados,ex n.171.ad 187.

XVI.

QVE los Conſejeros Honorarios, y Iubilados gozan regularmente de todos los Honores, y preheminencias, que los Actuales,y les compete el nombre de Iluſtres. Declaranſe muchas leyes. Trataſe de los Titulos abuſivos, Obiſpos Titulares, Conſules ſuffectos, yMiniſtros ſubrogados,ex n.187.ad 194

XVII.

QVE no deven perder la eſtimacion eſtas Plaças por carecer del exercicio, antes con eſſo ſe les quita lo que ſuelen tener de penoſo. Ponderanſe los nombres Honos,y Onus, y ſu aluſion, y paranomaſia,ex n.194.ad 205.

XVIII.

COnfieſſaſe,que los Honorarios,aun que primeros en tiempo, eran, y deven ſer precedidos por los Actuales, ò Adminiſtrantes, como tambien los Supernumerarios por los Numerarios, ſi el Principe no declara lo contrario, ex n.205.ad 213.

XIX.

DIzeſe lo contrario en los Iubilados deſpues de aver ſervido,y en premio de ello,que eſtos conſervan ſu precedencia en memoria de ſu Dignidad, cuyo caracter les dura lo que la vida. Traenſe para ello muchos Textos,exèplos,y autoridades. Y trataſe de los Titulos, que renuncian en vida ſus Eſtados,ò feudos:y la razon que ay para llamarſe perpetuos los oficios concedidos a beneplacito de los Reyes, ex n. 213.ad 229.

XX.

QVE en la Plaça del Autor no recibe eſto duda, por eſtar aſsi declarado, y averſele dado con precedencia

a to-

a todos los que juraron el mismo dia. Y la gran estimacion que haze de esto, ponderando algunos buenos lugares para ello, ex n. 229. ad 233.

XXI.

PONese en question, si a los Consejeros Honorarios les pertenecen algunas comodidades pecuniarias. Resuelvese, que no, dando la razon de dudar, y de decidir. Pero que los Iubilados no tiene duda que las gozan, y los salarios por entero, como los que se ausentan con licencia. Dase la razõ de diferencia entre vnos, y otros, y explicanse muchos Textos, y traense muchos exemplos, ex n. 233. ad 248.

XXII.

REfierense, y ilustranse las razones que ay para conservar los salarios a los Iubilados por edad, ò por enfermedad. Y quan devido es este premio, y descanso a los que han trabajado. Y que le pidan, y apetezcan los que no se hallan con fuerzas para servir, y lucir, como antes solian, ex n. 248. ad 254.

XXIII.

DE que edad se escusavan en Roma los Senadores, y en qual se puede vno tener por viejo regularmente. Señalase la de sesenta años. Refierense los trabajos que la vejez trae consigo, y porque a los Sexagenarios los llamavan, *Deponentes?* y a los Iubilados, *Rudedonatos?* y las Naciones, que matavan a los viejos, por juzgarlos por embaraçosos, ex n. 254. ad 270.

XXIV.

QVE la jubilacion es premio, y remuneracion de servicios, y consuelo de los trabajos, en que, ò por vejez, ò por enfermedad se hallan los Iubilados, y que todo esto, y lo que mas es, la grandeza del Principe, que nunca quita, ni revoca lo vna vez dado, faltara, sino se les continuaran los salarios, propinas, y emolumentos, ex n. 270. ad 274.

XXV.

QVE si al Autor no se le mandaron dar los de la Plaça de Consejero de Castilla, fue por aora, porque se le conservan los de la de Indias, y dos salarios no se dàn regularmente. Y avien do de ser vno, pareciò justo, que fuesse de la que se le mandava exercer, y servir. Y que es llano, y conforme a su Titulo, que en queriendo gozar de la jubilacion, se le deve, y ha de mudar a la Nomina de los del Consejo de Castilla, ex n. 274. ad 288.

XXVI.

LOS Honorarios, y Iubilados conservavan la veneracion, y aclamacion, que los pueblos haziã à los Magistrados quando salian en publico: explicanse muchos Textos, y lugares, que tratan de estas aclamaciones, ex n. 288. ad 295.

XXVII.

QVE assimismo conservan las insignias correspondientes al cargo. Refierense muchas de ellas. Y en particular la de los Carpentos, ò Coches, que se permitian a los Magistrados, y los Textos que de ella tratan, y infiere se a la Pragmatica de los Coches. Y si los Doctores, solo por serlo, pueden traerlos, ex n. 295. ad 308.

XXVIII.

QVE tambien gozan del lugar que se deve a los Magistrados, ò Consejeros Actuales, en los Tribunales, y Consistorios, aun quando vàn a ellos como reos, ò litigantes. Tratase del Honor de estos lugares. Assiento de los Nobles en los Estrados. Y que los Iubilados no solo conservan el lugar, y antiguedad que tenian, quando jubilaron, sino vàn ganando otros, y que a no ser assi, se pudieran llamar *Incitos*, y que significa este vocablo, ex n. 308. ad 316.

XXIX.

QVE gozã de entrar a besar la Real mano, quando se admiten a este favor los Consejos. Dizese, quan grande es, y que origen tuvo, y de la adoracion de la Purpura, hincar la rodilla, y otras ceremonias semejantes. Y que la de besar el pie, solo se conserva en los Papas, y las que vsan, y como los Reyes de Castilla, ex n. 316. ad 329.

XXX.

XXX.

QVE se les deve el Honor de la interessencia, y concurrencia con los demàs Consejeros en las Processiones, Espectaculos, y Fiestas Teatrales, y Representaciones, y en las Comidas, y Bãqueres de las Pasquas, que se dàn por los Presidentes. Y pruevase todo con buenos Autores, ex n. 329. ad 342.

XXXI.

QVE se les deven los Nombres, y Titulos Honorificos, con que suelen ser nombrados los Consejeros Actuales del Supremo Consejo. Refierense, y glossanse muchos. Y en particular el de Senadores, y el de Señores, y de donde se derivò. Y que deven ser llamados Señores en presencia, y en ausencia, ex n. 342. ad 375.

XXXII.

DE la inmunidad que deven gozar en tributos Reales, y personales, sisas, y derramas, tutelas, guardas, y rondas de las Ciudades, y sus Puertas en tiempo de peste, ò de guerra. Y porquè causas se les conceden, y quando cessan, y de la Patria potestad, servicios de las Curias, y de las muchas cargas, y gastos que en Roma tenian sobre si, y sus haziendas los Senadores, ex n. 375. ad 415.

XXXIII.

QVE comodidades pecuniarias, ò lucrativas pueden pretender los Consejeros Honorarios, y mucho mas los Iubilados. Tratase de las Casas de apossento, elecciones, y socorros extraordinarios, Fiades, Remates, Portes, Annonas, Riego de sus puertas, y otros vtensilios, que pertenecen a Honores, y del salario que se solia llamar *Cellariense* en tiempo de los Romanos, ex n. 415. ad 458.

XXXIV.

DE la Pitança de la Candelaria, y origen, y causa de ella, y que entra en nombre de Honores, y no de salarios, ni emolumentos. Traense muchas, y eficaces razones, autoridades, y exemplos para probarlo. Y por ser este el punto mas controverso, se ha puesto en tratarle, y se deve poner en leerle mayor cuydado, ex n. 458. ad 486.

XXXV.

COncluyese este Discurso, librandole de la objeccion de dilarado, ò prolijo, y que la grandeza de V. M. pide, que siempre deva desear, y mandar, que sus Mercedes, y Honores tengan muy colmados efectos. Traense para esto algunos buenos lugares, ex n. 486. ad 489.

SE

SEÑOR:



EL Doctor D.Ioan de Solorzano Pereira, Cavallero del Orden de Santiago, del Consejo de V.M.y del de las Indias,y Iunta de Guerra dellas,y de la de Minas. Digo,que ha mas de quarenta y dos años que sirvo a V. M. Los * doze primeros, leyendo,y professando 1
ambos Derechos en la Insigne Vniversidad de Salamanca,contada * con razon entre las 2
mayores del Orbe por Clemente V.Romano Pontifice en la *Clem.1. de Magist.*ibi: *In Salmantino per Hispaniæ Prælatos*, y puesta como por idea, ò dechado, a que se deven ajustar todas, por Lucio Marineo Siculo *lib.2.rer.Hisp.*Antonio Possevino *lib.1.Biblioth.cap.5.fol.* 3.y Midendorpio *de Academijs totius Orbis part.1.* No menos dignamente que la * Alexandrina, de quien refieren Galeno,y Ammiano Marcelino, aver tenido tan grande estimacion en su tiempo: *Ut Medicis ad commendandam artis auctoritatem sufficeret, si dicerent, se Alexandriæ eruditos: tanta erat loci dignitas,& æstimatio:*ò que la 3
de * Roma, a quien Sidonio Apolinar *lib.1.epist.6.*y Casiodoro *lib.* 4
*4.var.epist.6.*llaman, *eloquentiæ fœcundam matrem, legum domiciliũ, gymnasium litterarum, curiam dignitatum,virtutùmque omnium latissimum templum.*

DONDE a fuerza de estudios, y lucimientos, sin otro favor humano,

Nulla speciosa est victoria,quam virtute vincere,

consegui * todos sus grados,y Catedras,en edad tan temprana,que 5
pude dezir con Ovidio *lib.4.de Tristibus Eleg.9.*

Carmina cùm primùm populo iuvenilia dedi,
Barba resecta mihi tervè, quatervè fuit.

ò con Pindaro *Ode 4.Olymp.ex traduct.Sadorij,*

——— Annos præveniens labor,
Conspergit interdum virentem
Canicie celeri iuventam.

ò con Persio *Satyra 4.*

Scilicet ingenium & rerum prudentia velox
Ante pilos venit.

6 Y llevando algunas, con mucha gloria, * à tan grandes Opositores, que aun me la pudiera dar solo averselas competido, como Aiax Telamonio lo dixo de Vlysses, en la contienda que tuvieron sobre las armas de Achilles, apud Ovid. *lib.* 13. *Metamorph.*

Ipse tulit precium iam nunc certaminis huius,
Quod cùm victus erit, mecum certasse feretur.

Acheloo vencido en la lucha por Hercules, apud eũdem Ovid. *lib.* 6.

——— *Nec tam*
Turpe fuit vinci, quàm contendisse decorum est,
Magnàque dat nobis tantus solatia victor.

y Virgilio *lib.* 10. *Æneid.* hablando de Turno, muerto a manos de Eneas:

Hoc tamen infelix miseram solabere mortem
ÆNEÆ Magni dextra cadis.

donde los Padres Luis de la Cerda, y Iacobo Pontano sus Comentadores traen otros muchos lugares para el intento.

7 Y huvo alguno destos Opositores, * que no se dedignò de confessar, y embidiar estos triunfos, aun despues de verse EMINENTE en la Purpura, y ILVSTRISSIMO en aver llegado a tener en sus manos el Clavo, ò Governalle de la Capitana Real desta gran Monarquia de España, en la Presidencia de su Consejo Supremo.

8 Cosa que devo estimar, * y estimo mucho, pues Plinio Iunior llegò casi a desvanecerse, de aver concurrido con Cornelio Tacito, y que teniendolos por iguales, se tratasse de los estudios del vno, quando se tratava de los del otro, como lo confiessa *lib.* 7. *epist.* 20. diziendo: *Quo magis gaudeo, quod si quis de studijs sermo, vnà nominamur, quòd de te loquentibus statim occurro, & tot vinculis nos studia, mores, fama, suprema denique hominum iudicia constringant*; & *lib.* 9. *epist.* 23. ibi: *Exprimere verbis non possum, quàm sit iocundum mihi, quòd nomina nostra, quasi litterarum propria, non hominum, litteris redduntur: quòd vtèrque nostrùm his etiam ex studijs notus, quibus alitèr ignotus est, &c.*

9 Y no pongo sin causa estos años, y ocupacion de letura, en * numero de servicios, pues la Sagrada Escritura la coloca entre las Estrellas, *Daniel* 12. *vers.* 3. *Qui autem docti fuerint, fulgebunt quasi*

splen-

ſplendor firmamenti: & qui ad iuſtitiam erudiunt multos, quaſi ſtellæ in perpetuas æternitates. Y aunque Agripina diò en roſtro a Seneca con ella,y llamò *Profeſſoria* ſu lengua,como lo refiere Cornel.Tacit. *lib.*13.*Ann.* mucho mas cierto es, que puede honrar qualquier dignidad, ſegun lo reconoce el miſmo Tacito *lib.*2. *Ann.* diziendo: *Profeſsione publica Dignitatem omnem ornari,non deſtrui.* Y mejor Seneca, quando enſeña que no es menos vtil en la Republica,que la de los Magiſtrados: *Neque enim ſolùm Reipublicæ prodeſt, qui candidatos extrahit,& tuetur reos,& de pace,belloque cenſet ſed qui iuventutem exhortatur, qui in tanta bonorum præceptorum inopia, virtute inſtruit animos, in privato publicum negotium agit.* Y conduce lo de Caſsiod. *lib.*6.*epiſt.*6.*Reverendum honorem ſumit, quiſquis Magiſtri nomen acceperit, quia hoc vocabulum ſemper de peritia venit. Et in nomine cognoſcitur quid ſit de moribus æſtimandum.*

Y aſsi ſiempre fueron * deſeados, eſtimados,y premiados por los 10
Principes bien entendidos, los Profeſſores deſtas,y otras Sciencias,y Artes liberales en ſus Eſcuelas, como conſta de la *l.*1.6.y todo el *tit. C.de Profeſſor.& Med.lib.*10.*& de Profeſſor.qui in vrbe Conſtantinop. lib.*12.*l.*8.*&* 9.*tit.fin.l.*3.*tit.*10.*part.*2.*l.*8.*&* 9.*tit.*7.*lib.*9.*Recop. Novella Leonis Imperatoris,*ibi: *Vtinam meis temporibus eveniat, ſtipendia militum in Doctores Artium abſumi*; Symacho, que dize, que el eſtimar,y premiar eſte genero de ſervicios, engendra las artes, y es indicio de que la Republica anda florida,*lib.*1.*epiſt.*73. *Scis enim bonas artes honore nutriri, atque hoc ſpecimen eſſe florentis Reipublicæ, vt diſciplinarum Profeſſoribus præmia opulenta pendantur*: con ottos inumerables lugares, y exemplos, que junta largamente Pet. Greg. *lib.*17.*de Repub.cap.*1.*nu.*6. *& lib.*18 *per tot.*maximè *cap.*4.*&* 7. Símancas,Bobadilla,Egidio Romano,Erneſto Cothman,Ioã Chokier, Anton.Gomez, Graciano, Rebuffo, Horacio Lucano, Pedro Fabro, Oſvvaldo, Theſauro, y otros que refiere noviſsimamente D. Franciſco de Amaya, méritiſsimo Oidor que fue de Valladolid,*in d.l.*6. *C.de Profeſſor.& Medic.*Franc.Zipeo *de Iudic.& Magiſtr.lib.*3.*cap.* 3.y Laurencio Beyerlinch *in noviſsimo Theatro vitæ humanæ, littera A.pag.*39.*&ſeqq.& littera D.pag.*401.*&* 413.

A los quales ſe puede añadir * la varia de Caſsiod.*lib.*9.*epiſt.*21. 11
donde eſcriviendo al Senado Romano, debaxo de la perſona del Rey Athalarico, trata,y exorna con elegancia eſte punto,y entre las

demàs vtilidades de ſemejante ſervicio, pone por digna de particular advertencia, que produce Conſejeros para el Senado, y facundos Ingenios para el Palacio: *Unde & generi veſtro creſcit ornatus, & cœtui provenit aſsidua lectione conſilium. Per quos & honeſti mores proveniunt, & Palatio noſtro facunda nutriuntur ingenia.*

12 Palabras, * que me alientan a tener en mas lo que ſervi, y merecì en el miniſterio que he referido, pues tuve ſuerte, que como del Cavallo Troyano en Armas, ſalieſſen de mis liciones, y generales en letras tan lucidos Oyentes, que han podido, y merecido de muchos años a eſta parte ocupar, y iluſtrar las Catedras, Chancillerias, Conſejos, Igleſias, y pueſtos mas ſuperiores, y autorizados de Eſpaña, y arrimar el ombro a ſu mayor peſo. Con que me hallo igualmente

13 vſano, * que Auſonio Gallo, de aver tenido por diſcipulo al Emperador Graciano, de quien dixo el Autor incierto de aquel ſu Epicedio:

Aurea & Auguſti Palatia iuſſus adire,
Auguſtam ſobolem Grammaticus docui.
Mox etiam Rethor. Nec enim fiducia nobis
Uana, aut non ſolidi gloria iudicij.
Cedo tamen fuerint fama potiore Magiſtri,
Dum nulli fuerit diſcipulus melior.

Y aunque los Oyentes por ſi ayan ſido, y ſean tales, que devàn lo

14 mas de ſus eſtudios, y medras a ſu buen natural, no es poſsible * negar, que eſte ſe mejora mucho con la enſeñança, como lo confeſsò Aquilio Regulo en la donacion remuneratoria, que por eſte reſpeto hizo a Nicoſtrato ſu Maeſtro, referida por nueſtro celebre Iuriſconſulto Papiniano *in leg. Aquilius Regulus 27. D. de donation.* ibi: *Quoniam & cum patre meo ſemper fuiſti, & me eloquentia & diligentia tua meliorem reddidiſti, dono, & permitto tibi habitare in illo cœnaculo, eoque vti.* Y hablando de los libros, que ſon Maeſtros mudos, el Iuriſconſulto Iulio Paulo *in l. penult. D. ad exhiben.* ibi: *Sua intereſſe illos, aut illos libros ſibi exhiberi: cùm ſi eos legiſſet, doctior & melior futurus eſſet.* Y mejor que todos * el Prudente, y aunque ſin letras

15 doctiſsimo Comineo, *en el lib. 10. de ſu hiſtoria del Rey Luis XI. de Francia*, donde dize: *Doctrina vel meliores reddit homines, vel deteriores, pro cuiuſque ingenio, atque natura. Sed tamen veriſimilius eſt, aliquem ea fieri meliorem. Ac iſtud quidem vſu compertum habeo: mul-*

tos

eos enim novi, quos à pravis & illaudatis consiliis eruditio sola retraxit.

A que alude * Casiod. *lib.3.epist.33.* diziendo: *Gloriosa est denique scientia litterarum; quia quod primum est in homine, mores purgat: quod secundum, verborum gratiam subministrat: ita utròque beneficio mirabiliter ornat, & tacitos & loquentes:* lib.9.epist.7.ibi: *Doctrina siquidem, quos ab imperitis discernit, sapientibus amica societate coniungit, cui per facile est ornare generosum, quæ etiam ex obscuro nobilem facit.* Et iterum lib.10.epist.3. *Accessit his bonis desiderabilis eruditio litterarum, quæ naturam laudabilem eximiè reddit ornatam. Ibi prudens invenit, unde sapientior fiat: ibi bellator reperit, unde animi virtute roboretur. Inde Princeps accipit, quemadmodum populos sub æqualitate componat.* 16

Sali * de Salamanca por fin del año de 1609. proveido por Oidor de la Real Audiencia de Lima en el Perù, por la Mageſtad del ſeñor Rey D.Felipe III. padre de V.M. que eſtà en gloria, à Conſulta del Real Conſejo de las Indias, cuyo Preſidente a la ſazon era el Conde de Lemos D.Pedro de Caſtro, ſin averſe tratado por mi de pretenſion ſemejante. El qual me animò, y aun puedo dezir obligò a que la aceraſſe, diziendo era del Real ſervicio, que yo fueſſe a hazerme capaz de las materias de aquel Nuevo Orbe, eſpecialmente de las tocantes a Iuſticia, y Govierno, y recopilacion de ſus Cedulas, y Ordenanças: porque ſe fiava, que mis letras, y pluma las darian el punto, y claridad que ſe deſeava, y procurava, à imitacion * de las Noticias, Relaciones, y Deſcripciones, que en tiempos antiguos ſolian pedir los Emperadores Romanos, de las Provincias, aun no tan remotas, que llegaron a tener debaxo de ſu dominio, de que trata Priſciano en el *principio de ſu Coſmografia*, Philip. Bergomenſ. *in ſupplem. Chron. lib.7.* Caſſaneo *in Catal. glor. mund. part.12. conſ.10.* Simon Maiolo *1.tom. dier. Canicul. colloq.10. pag.262. & 266. & colloq. 16. de Inſulis, pag.342.* Y mas largamente Alciato, y Guido Pancirolo en los doctos Comentarios que hizieron a eſtas Noticias, y yo en mi primer tomo *de Indiar. iur. lib.1. cap.7. n.17. & ſeqq.* 17 18

Y prometiòme, * que diſpueſtos eſtos trabajos, ſe me haria merced de traerme al Supremo Conſejo de las Indias, para que en èl ſe cenſuraſſen, y perfeccionaſſen con mi aſsiſtencia, ſobre que ſe me deſpacharon las Reales Cedulas que andan impreſſas al principio del dicho mi primer tomo. Lo qual ſe me vino a cumplir, aunque 19

tar-

tarde, dexandome detenido, ò olvidado en aquella ocupacion, ò destierro, diez y ocho años, en los quales por acà se acreditaron, y aventajaron mucho otros concurrentes, y oyentes mios, que tuvieron suerte de començar a servir mas cerca de la vista, y presencia
20 Real, * que es la que vivifica las medras, y lucimientos, pudiendo al contrario darlos por muertos, quien olvidado, ò ausente los solicita, como con elegancia lo dexò advertido Cassiodoro *lib.5.epist.25.* diziendo en persona del Rey Theodorico: *Quamvis munificentia nostra sit omnibus vbique gratissima, multo tamen acceptiora credimus, quæ nostri præsentia conferuntur. Quia maiora de conspectu Principis populi sumunt, quàm de largitate beneficia consequantur. Nam penè similis est mortuo, qui à suo Dominante nescitur: nec sub aliquo honore vivit, quem Regis sui notitia non defendit.*

Cumpli lo mejor que pude lo que se me ordenò, como V.M. lo
21 avrà visto * por los libros que yà andan impressos debaxo de su Real Nombre, y Proteccion, despues de averse censurado, y calificado repetidamente por Varones Doctissimos. Y no quiero detenerme en referir los Elogios con que los citan muchos Autores Naturales, y Estraños, que los alegan, porque fuera dilatar mucho este papel, y salir del compas de la modestia que he professado.

22 Aunque tambien * Plinio Iunior fue sumamente alabado della, y no le pareciò que excedia, quando citava en su abono testimonios agenos, antes dize, y protesta *lib.9.epist.23.* que recibia en ello mucho gozo, y contento: *Ego vero & gaudeo, & gaudere me dico: neque enim vereor, ne iactantior videar, cum de me aliorum iudicium, non meum profero.*

23 Y Ovid. * *lib.15. Metamorph. in fin.* no aguardò a que otros le celebrassen aquella obra, ni le prometiessen por ella la eternidad de su nombre, antes èl mismo juzgando por cierto, que la dexava alli vinculada, se atreviò dezir de si proprio.

Iamque opus exegi, quod nec Iovis ira, nec ignes,
Nec poterit ferrum, nec edax abolere vetustas.
Cùm volet illa dies, quæ nihil nisi corporis huius
Ius habet, incerti spatium mihi finiat ævi,
Parte tamen meliore mei super alta perennis
Astra ferar, nomènque erit indelebile nostrum,
Quàque patet domitis Romana potentia terris,

Ore

Ore legar populi, pèrque omnia ſæcula fama,
Si quid habent veri Vatum præſagia, vivam.

en que ſiguiò los paſſos de Virgilio, Horacio, Stacio, Lucano, Propercio, y otros, que en el fin de ſus obras ſe prometieron lo meſmo. Aunque Iulio Scaligero *lib.5.Poeticæ, cap.7.* en Virgilio, y Stacio reconoce alguna modeſtia, y a los demas nota de arrogancia, y ſobervia.

Porque * lo mas ſeguro es remitir en eſta parte nueſtro juizio al 24
ageno, y aſpirar ſolo a que la poſteridad aprueve ſiquiera los buenos deſeos, como Plin. Iun. lo dixo de ſi, *lib.9.epiſt.14. Poſteris an aliqua cura noſtri, neſcio. Nos certè meremur, vt ſit aliqua, non dico ingenio, id enim ſuperbum ſed ſtudio, ſed labore, & reverentia poſterum.*

Y digo, la *Poſteridad*, * porque en vida pocos ay que aun puedan 25
conſeguir eſto, por ſer ordinario (aunque muy juſto) ſer eſcaſos en eſtimar, y alabar los eſcritos de los Autores que comunicamos, ò conocemos, como lo advierte Marcial *lib.5.epigr.10.*

Eſſe quid hoc dicam, vivis quod fama negatur:

& *lib.8.epigr.70.*

Miraris veteres Vacerra, ſolos
Nec laudas niſi mortuos Poetas, &c.

y Plin. Iun. *lib.1.epiſt.16.* que reprobando, como otros, eſta mala coſtumbre, lize de Pompeyo Saturnino: *Nèque enim debet operibus eius obeſſe, quod vivit. An ſi inter eos, quos nunquam vidimus, floruiſſet, non ſolùm libros eius, verùm etiam imagines conquireremus: Eiuſdem nunc honor præſentis, & gratia quaſi ſatietate langueſcet? At hoc pravum, malignùmque eſt, non admirari hominem admiratione digniſſimum, quia videre, alloqui, audire, complecti: nec laudare tantùm, verùm etiam amare contingit.*

Pues * conforme a otra dotrina de Cornelio Tacito *in vita Agri-* 26
colæ, aun de ſi miſmo puede eſcrivir ſin nota de arrogancia, quien obra hazañas dignas de gloria; y nunca eſtas pueden cenſurarſe con mas fidelidad, y certeza, que quando ſe acaban de obrar: *Ac plerique ſuam ipſi vitam narrare, fiduciam potius morum, quàm arrogantiam arbitrati ſunt: Nec id Rutilio, & Scauro citra fidem, aut obtrectationi fuit: A leò virtutes iiſdem temporibus optimè æſtimantur, quibus facillimè gignuntur.*

Eſtos que refiero, y he publicado, * ſe eſcrivieron ſin faltar nunca 27

a la ordinaria ocupacion de la Plaça, asistencia, y consultas de los Virreyes, y otros graves negocios, y comissiones que tuve a mi car-
28 go;* y en particular la de la visita, y reparos de las minas de Azogue de Huancavelica, en que assisti, y trabajè indefessamente casi tres años, y aviendolas hallado arruinadas, y sostenidas, ò ademadas en muchas partes con palos, las hize estrivos, y relexes fuertes, y firmes de cal, y canto, que son los que oy se conservan: de suerte, que puedo
29 dezir, lo que de si * el Emperador Octavio Augusto, apud Sueton. Tranq. *cap.* 8. alabandose de las mejoras de los edificios que añadiò, y mejorò en Roma: *Urbem nèque pro maiestate Imperij ornatam, & inundationibus, incendijsque obnoxiam, excoluit adeò, vt iure sit gloriatus, marmoream se relinquere, quam lateritiam accepisset. Tutam verò, quantum provideri humana ratione potuit, etiam in posterum præstitit.*

30 Consideracion * que puede, y deve, tales quales se juzgaren los libros, hazerlos mas estimados, ò disculpados. Pues Seneca assienta
31 por conclusion llana, *de brevit. vitæ, cap.* 6. *Nullam * rem benè exerceri posse ab homine occupato*; y Iuvenal *Satyr.* 7. que no admiten dos cuidados a vn tiempo los pechos humanos:

Pectora nostra duas non admittentia curas.

y Cassiod. *lib.* 9. *epist.* 21. *in fin.* que conviene, que los Professores de las Artes tengan salarios competentes, y bien pagados, porque no se diviertan de los estudios, con la ocasion de buscar por otras vias el sustento ordinario: *Cesset nunc illa satyris doctoribus querulis vsurpata sententia: quia duabus curis ingenium non debet occupari. Ecce iam habere tolerabile probantur hospitium: vnde nunc meritò, vni solicitudini iugiter inhærentes, toto vigore animi ad bonarum artium studia transferantur.*

32 A que aludiendo * Plinio Iun. *lib.* 7. *epist.* 7. muestra mucho sentimiento de que su amigo Saturnino se hallasse embaraçado en negocios, porque no le dexavan seguir los estudios: *Te negotijs distineri, ob hoc molestè fero, quòd deservire studijs non potes.*

33 Pero esto * se venciò con el desvelo, y trabajo; y el trabajo, con el deseo de obedecer, y cumplir lo que se me avia ordenado, aplicando a los libros todos los ratos que se pudieron quitar al sueño, pleitos, y ocupaciones, como Claudiano lo dixo de Manlio Theodoro en su Panegyrico:

In-

Ingenij redeunt fructus, alijque labores,
Et vitæ pars nulla perit, quodcumque recedit
Litibus, incumbit ſtudijs, animùſque viciſſim
Aut curam imponit populis, aut otia Muſis.

y Nicolao Borbonio (aun ajuſtandoſe mas al intento) en el Epigrama que hizo al libro del Docto Bernardo Argentræo, ſobre las leyes, ò coſtumbres del Ducado de Bretaña.

Scriptor ab Armoricis iterùm Clariſsimus oris,
Deterſùmque novo pumice prodit opus:
Condidit æternis complexa volumina Chartis
Ius patrium, Veteres & ſua Regna Duces:
Nulla tamen ſenſit vacuæ piger otia vitæ,
Rarăque ſcribendi tempora nactus erat:
Namque quater decimas Iudex numeravit ariſtas,
Atque fori ſedit municipalis, apex:
Miremur medijs audentem talia rebus,
Et pectus tantæ molis vtrimque capax.
Argentræus enim Scriptor, ſed Prætor & idem
Optimus, in paucis hæc coiere ſimul.

Como * ſervi, y procedi en el Perù, lo remito a otras plumas, y 34
tengo por cierto no dexarian de eſcrivirlo las de los Virreyes Marques de Montes-Claros, Principe de Eſquilache, y Marques de Guadalcaçar, que fueron mis Preſidentes, en las Cartas que todos los años tienen obligacion, y coſtumbre de embiar, de lo que ſienten de los Miniſtros que militan debaxo de ſu mano.

Vna ſola ha llegado a las mias, que me la diò copiada pocos dias ha, quien acaſo encontrò con ella, por juzgar me holgaria de verla, como lo hize. Es * del Marques de Montes-Claros, eſcrita en los pri- 35
meros meſes que comencè a ſervir la Plaça de Oidor de Lima, cuyo tenor es como ſe ſigue.

SEÑOR.

Deſpues que eſcrivi a V. M. la vltima de 31. de Marzo de 1610. con relacion del eſtado, y proceder de perſonas deſta Audiencia, ha entrado en ella por Oidor el Doctor Iuan de Solorzano Pereira. Por lo que he podido conocerle en el tiempo que ha que ſirve ſu Plaça, le tengo por ſujeto de muchas letras, de extraordinario caudal, y capacidad de entendimiento, ajuſtado en ſu proceder, y deſeoſo de acertar. Segun lo qual,

como tan interessado, me cor re obligacion de poner por mi cuenta, y reconocimiento la merced que V. M. nos ha hecho a todos, en darnos tal compañia, &c. Lima 20. de Abril de 1611. años. El Marques de Montes Claros.

36 Calificacion, que aunque excede mis meritos, * no puedo dexar de estimarla mucho, y de honrarme con referirla, porque, como di-
37 xo Valerio Maximo *lib.8.cap.14.* * *Nulla est tanta humilitas, quæ gloriæ dulcedine non tangatur.* Y Xenophonte referido por Plin. Iun. *lib.7.epist.31. Laus est res auditu iucundissima.* Con quien contes-
38 ta * el Apophthegma de Themistocles, de que haze memoria Ciceron *in orat. pro Aulo Licinio*, el qual confessava de si, que ninguna cosa oia con mayor gusto: *Themistoclem illum summum Athenis virum, dixisse aiunt, cùm ex eo quæreretur, cuius acroama, aut cuius vocem libentius audiret? Eius, à quo sua virtus optimè prædicaretur.*

39 Y segun la sentencia de Plinio Iunior *lib.4.epist.12.* aun * la alabança plebeya se suele estimar: *Omnes enim, qui gloria, famàque ducuntur, mirum in modum assentio, & laus, etiam à minoribus profecta, delectat.*

40 Por donde refiere de si mismo, que le acontecia lo que * a Demosthenes, que se holgò de oir a vna viejecilla, que como a hombre raro le señalo con el dedo. Diziendo en la *epist.23.* del *lib.9. Verum fatebor, capio magnum laboris mei fructum. An si Demosthenes iure lætatus est, quod illum anus Attica ita demonstravit*: ISTE EST DEMOSTHENES. *Ego celebritate nominis mei gaudere non debeo, &c.*

41 No puede censurarse, * que haga devido aprecio del concepto, y aprobacion que de mi persona, y estudios tuvo, y escriviò vn Varon por tantos titulos Claro, y que en tantos, y tan grandes cargos, y Presidencias descubriò el fondo, y superiores quilates de su talento.

42 Pues * sube tanto de punto la alabança, quando procede de personas, que por si son, y se han hecho dignas de merecerla, porque essa es la que se tiene, y estima por verdadera, segun el dicho antiguo de Nevio Poeta, referido por Cicer. *lib.5. famil. epist.12. & lib.15. epist.* 6. Symmacho *lib.9. epist.101.* ibi: *Nam etsi laudari à laudato viro vetus dictum est.* Franc. Patric. *lib.4. de Regno, cap.19. Laus vera illa haberi debet, quæ à laudato viro proficiscitur.* Y la que (como dize Ennodio *dictione* 2.) da nobleza, y realces al alabado: *Quædam actionum nobilitas est, dignum inveniri laude Magnorum.* Mamertin. *in*

Pa-

Panegyr. Iuliani: *Putant aliquid adijcere ad ſplendorem laudum tuarum Conſulis nomen, & rectè putant. Adijcit enim laudum dignitati honor laudantis*; y aſsi la llamò Symmacho *in Auctar. epiſt. 6.* rara, ò vnica paga de buenos ingenios: *Laudari à laudato viro rara merces ingenij.*

El año de 1624. * ſupe en Lima, que avia ſido conſultado para la 43
Fiſcalia del Conſejo Real de las Indias, y que ſe me dexò de dar por hallarme en parte tan remota, y no poder eſtar vna Plaça tan importante tanto tiempo ſin dueño. A cuya cauſa quedò acordado en la Camara, que yo bolvieſſe a Eſpaña con titulo de Oidor de la Real Chancilleria de Valladolid, ò Granada en la primera Plaça que en ellas vacaſſe deſpues de mi llegada, y que puesto acà ſe me haria mayor merced.

Executòſe aſsi, * y deſpachòſeme para ello vna Cedula Real de 44
V.M. muy honroſa, en veinte de Março de 1626. años, en que juntamente ſe me concedieron dos mil peſos enſayados a titulo de ayuda de coſta para el viage. En cuyo cumplimiento le hize el año de 1627. y llegando a eſta Corte a los fines dèl, ſe ſirviò V.M. * de ocu- 45
parme en ella en la Fiſcalia del Conſejo de Hazienda, y Contaduria, de que ſe me deſpachò titulo en 26. de Febrero de 1628. Luego fui promovido a la Fiſcalia del Real de Indias en 30. de Mayo del miſmo año. Y a Plaça de Conſejero del miſmo Conſejo, en 15. de Octubre del de 1629. La qual he ſervido treze años continuos, con el mayor cuidado, y aſsiſtencia que he podido, otros diràn ſi con algun fruto.

En * todas eſtas Plaças, demàs de la eſtimacion que hago, y devo 46
hazer dellas, por averlas conſeguido de la Real, y liberal mano de V.M. en cuya eleccion eſtà la Pompa, y Criſol de los Meritos, como dirè luego. No puedo dexar de hazer eſpecial aprecio, de que ſe me ayan dado ſin pretenderlas, ni aver por mi parte precedido otra diligencia, inteligencia, favor, ò ayuda, mas que el procurar hazerme digno de merecerlas.

Pues, aunque * no quiero condenar, ni condeno a los que ayudan 47
ſus medras con ſus deſeos, y las diſponen, ò encaminan por medios licitos, y ajuſtados, como dize Plin. Iun. *lib. 6. epiſt. 23. Neque enim cuiquam tam clarum ſtatim ingenium eſt, vt poſsit emergere, niſi illi materia, occaſio, laudator etiam, commendatorque contingat*: de que

tambien hizo capitulo particular Iuan Brancio en su tratado de Senatore *lib.2.cap.12.*

48 El mismo Plinio *lib.5. epist.15.* tiene * por mas dignos de estima los Magistrados, que se dan a quien no los pide: *Quod sit licet, sicut est ab omni ambitione longè remotus: debet tamen ei iucundus esse honor*
49 *vltrò datus.* Y los Emperadores Arcadio, y Honorio * *in l.contra publicam 14.C.de re milit.lib.12.* dispusieron que la pretension dellos se libre solo en el merecerlos: *Quia honoris augmentum, non ambitione, sed labore ad vnumquèmque convenit devenire.* A que parece aludiò S.Leon Papa *en su epist.85.aliàs 87.ad Episcopos Africanos,cap.1.* referido por Graciano *in cap.mirantur.in fin.dist.61.* diziendo: *Si enim ad honores mundi sine suffragio temporis, sine merito laboris indignum est pervenire; & notari ambitus solent, quos probitatis documenta non adiuvant, &c.* Y primero lo avian dispuesto generalmente los Emperadores Theodosio, y Valentiniano en la *l sancimus, C.ad l.Iul.repetund.* que se halla canonigada en el Decreto, *cap sancimus 26.1.q.7. Sancimus eiusmodi viros ad Provincias regendas accedere, qui ad honoris insignia non ambitione, vel precio, sed probatæ vitæ, & amplitudi-*
50 *nis tuæ solent testimonio promoveri, &c.* Con quien contesta * Claudio Mamertino *in gratiar.actionpro Consulatu*, poniendo como por requisitos destas Elecciones, para que salgan acertadas, *vt otiosis, atque alia curantibus, Provinciæ, Præfecturæ, Fasces, Sellacurulis, atque in-*
51 *signia omnia Magistratuum deferantur.* Y esto * mismo es lo que en Stilicon alaba Claudiano *lib.3.de laud. Stiliconis*, diziendo, que su virtud sola obligò a que le buscassen para darle estas honras de gracia.

Ipsa tibi trabeas vltrò dedit, ipsa Curulem
Obtulit, hæc vltrò fastos ornare coegit.

y en Manlio Theodoro *in eius Consulatu*, quando repite:

Invitam blande vestigat, & vltrò
Ambit honor.

Y dexando por comunes otros muchos lugares, con que se pudiera ilustrar este punto, que se hallarán en Camilo Borrelo *lib.1. de Magistr.cap.9.* Bobadill. *in Polit.lib.1.cap.3.n.65. & seqq.* y en el moderno Francisco Zipeo *de Iudicib. & Magistr.lib.1.cap.32.* me con-
52 tento con añadir, * que no está el honor, y estimacion de las Plaças en conseguirlas presto, ò passar por salto a ocupar las mayores, sino en ir ascendiendo, como por grados *de vnas a otras, y disponer el me-*

rito

rito de las grandes en el loable exercicio, y acreditada experiẽcia de las medianas, como lo apuntò Caſsiodoro *lib.1.epiſt.4. Non fragili facilitate fortunæ ad apicem faſcium evolavit, ſed ipſis dignitatum gradibus.*

Y aſsi las que yo he ſervido, deven tambien por eſte titulo reputarſe mas honorificas, como lo * enſeñan los Iuriſconſultos, y Em- 53
peradores en la *l.vt gradatim, & l.honor* 14.*§.gerendorum, D.de muner.& honor.l.*1. *C.vt omnes Iudices,l.*23. *in fin.tit.*21.*part.*2.*l.*17.*tit.* 13.*l.*6.*tit.*22.*ead.part.l.*1.*C.de diverſ.offic.l.fin.C.de tyronib.* ibi: *Nèque enim patimur quemquam celſiorem gradum obtinere, niſi cui laborum aſsiduitas, & ſtipendiorum prolixitas ſuffragatur, l.vnicuique, C. de proxim.ſacror.ſcrin.l.*42.*C.de Primicerio,lib.*12.*l.*2.*C.de offic.Magiſtri officior.eod.lib.* Donde aun ſe pone pena à los que no ſuben por eſtos paſſos, y ſe declaran por obrepticios los indultos Reales, que en contrario ſe preſentaren: *Nemo agentium in rebus ordinem militiæ, atque ſtipendia pervertat, etiamſi noſtri numinis per obreptionem detulerit indultum,&c.l.vltima,verſ.Illud,C.de Primicerio,lib.*12.ibi: *Illud præcipuè proviſionem noſtram flagitare perſpeximus, ne per ambitionem, vel gratiam, aut cuiuslibet occaſionis obtentu,vel laborum,ſeu ſollicitudinum ſpecie publicorum, cuiquam liceat aliquando graduum ſeriem conturbare, & temporum ratione calcata, dudum militantibus anteferri, & quæ longis, prolixiſque ſtipendiis defeſſa iam pollicetur ſenectus, gratioſa feſtinatione ſurripere.*

Y lo miſmo enſeñaron en los Sacerdocios, y Dignidades Eccleſiaſticas los Sumos Pontifices *in cap.officij,cap.cùm in Magiſtratum, de election.cap.*1.*&* 2.*diſtinct.*78. Iuſtiniano Emperador *Novel.*137. con otros muchos textos,y autoridades,que largamente juntan Iuan de Platea,y Lucas de Pena *n.*3.*in d.l.vnicuique,* Abbas *in cap.*3.*n.*8.*de re iudic.* Rebuff.*in l.*1.*n.*2. *C.de præpoſ.agent.in reb.lib.*12. Caſſaneo *in Catal.glor.mund.*1.*part.conſid.*9. *& part.*9.*conſ.*15. *&* 33.Cœpola *de Imper.milit. deligen.§.ratione dignitatis,n.*6. Pet. Gregor. *lib.*47. *Syntagmat.cap.*15.*n.*10.Menochio *de arbitrar.caſu* 564.Borrel.*d.lib.* 1.*de Magiſtr.cap.*16. Maſtril.*eod.tract.lib.*5.*cap.*9. Zipeo *d.lib.*1.*cap.* 24. Steph.Gratian.1.*tom.diſcept.forenſ.cap.*184. & latè, & doctè Noſter D.Franc.de Alfaro *de officio Fiſcalis.gloſ.*5.*per tot.*& noviſsimè Ioan. Maria Campana *de requiſitis ad commendabilem Iudicum electionem,ex n.*91.

54 A los quales añado * a Tito Livio *lib.*32.que contando la contradicion, que los Tribunos de la Plebe Romana hizieron, para que Tito Quintio Flaminio no paſſaſſe de vn ſalto de la Queſtura al Conſulado, dize lo motivaron, en que ſe turbava todo, ſi llegava à los mayores pueſtos, ſin aver paſſado por los medianos: *Iam Ædilitatem, Prætur àmque faſtidiri, nec per honorum gradus documentum ſui dantes, nobiles homines tendere ad Conſulatum: ſed tranſcendendo media, ſumma imis continuare.*

55 Que es tambien * lo que con ſu acoſtumbrada prudencia, y eloquencia nos dexò advertido Plinio Iunior en aquel nunca dignamente celebrado Panegyrico de Trajano: *Et alioquin nihil magis prodeſſe candidato ad ſequentes honores, quàm peractos optimè Magiſtratus. Magiſtratus Magiſtratu, honore honor petitur, &c.* y Caſsiodor.*lib.*1.*epiſt.*12. alabando a vno que avia ſubido por eſtos paſſos, y exortandole a que eſſo le ſirvieſſe de eſtimulo para no darlos atràs en la virtud y los meritos, diziendo: *Quid enim de priore ſenſerimus præmio, ſecundæ dignitatis declaramus augmento. Nati ſunt faſces ex faſcibus, & naturam retinentes fœtus arborei, pullularunt iterum decenter abſciſsi.*

56 Y primero * Ariſtoteles *lib.*3.*de Repub.cap.*8. donde dize,que en guardar eſte orden conſiſte todo el buen govierno, y conſervacion de la Republica: *Omnis conſervandæ Reipublicæ ratio eſt, neminem ornare ſupramodum: ſed exiguos potius, & diuturnos honores tribuere, quàm celeriter magnos. His enim talibus deteriores fiunt, & ferre ſecundam fortunam non poſſunt.*

57 Por lo qual, dixo tambien * Caſsiodoro *lib.*1.*epiſt.*13. que en los promovidos por ſalto ſe oſtenta la gracia, y favor; y en los que ſuben por grados, y a fuerza de ſu credito, y experiencia, ſe aſſegura el acierto, y ſe recompenſa el merecimiento: *Dignitas, Patres conſcripti, dum ad incognitum venit, donum eſt: cùm ad expertum, compenſatio meritorum: quorum alter debiter iudicij, alter obnoxius eſt favori. Hos enim æſtimatione ſubvehimus, alios gratia promovemus, & ad omnes indulgentiæ vias noſtra ſe relaxat humanitas*; & *eod. lib. epiſt.*3. entre otras alabanças de Caſsiodoro, a quien avia hecho Patricio, pone: *Quod non fragili fœlicitate provectus. fortunæ ludo ad apicem faſcium repentinis ſucceſsibus evolavit; ſed vt creſcere virtutes ſolent ad faſtiginum præconij conſcendit gradibus dignitatum.*

El

El año * de 1633. dia de los Reyes, continuando V.M. el acordarse de mi para honrarme, se sirviò de proveerme por Fiscal del Supremo Consejo de Castilla; y que exerciesse esta Plaça, reteniendo el titulo, y preheminencias, ò precedencias de la que servia de Consejero del de Indias. Estimè, como era justo, tan singular favor, y merced; y reconocì, y confessè, que era sobre mis meritos: pero por aver començado a sentir alguna torpeça en los oidos, y temiendo que esta no me fuesse de algun daño, ò embaraço para ministerio tan importante, supliquè a V. M. se sirviesse de escusarme dèl, y permitir continuasse en la ocupacion que tenia, donde el achaque no me era de tanto estorvo. Y todavia se me ordenò, que aceptasse, diziendo el decreto, QVE NO SE BVSCAVAN MIS OIDOS, SINO MI PLVMA, Y MI LENGVA, segun me lo refiriò el Arçobispo de Granada Don Gregorio Santos de Saldaña, que entonces era Governador del Consejo. 58

Palabras, que no las puedo yo tener, para encarecer la estimacion que hize dellas, y la nueva obligacion en que me pusieron, y aliento que me causaron, * acordandome de lo que dixo Ausonio en ocasion semejante, escriviendo a Theodosio Augusto *Epig.* 3. 59

Scribere me Augustus iubet: & mea carmina poscit
Penè rogans. Blando vis latet Imperio.
Non habeo ingenium: Cæsar sed iussit, habebo.
Cur me posse negem, posse quod ille putat?
Invalidas vires ipse excitat, & iuvat idem,
Qui iubet, obsequium sufficit esse meum.
Tu modò te iussisse, Pater Romane, memento,
Inque meis culpis da tibi tu veniam.

Pero como esta misma honra, y expectacion me ponia en mayores deseos, y obligaciones de cumplir lo que se me encargava, * y cada vno sea, ò deva ser el mejor juez de si mismo, y medirse, y ajustarse a su proprio conocimiento, como lo enseñò Dionysio Caton en sus distichos. 60

Cùm quis te laudat iudex tuus esse memento.
Plus alijs de te, quàm tu tibi credere noli.

y Ausonio, *Eydill.* 8.

Iudex ipse sui totum se explorat ad vnguem,
Cogitat, & iusto trutinæ se examine pensat:

Ne

Ne quid hiet, ne quid protuberet: angulus æquis
Partibus vt coeat, nihil vt deliret amussis.

Horatius *in Arte Poetica*:

Sumite materiam vestris, qui scribitis æquam
Viribus, & tentate prius, quid ferre recusent,
Quid valeant humeri.

bolvi a ponderar, y representar a V.M. la confusion, y congoja en que me tenia el achaque referido, para entrar a servir en mi ministerio, de tanto cuidado, y trabajo, y en que se requerian tan despiertos sentidos, por aver de atender, y entender a juezes, y litigantes,

61 y * ser como Procurador general de todas las causas del Reino. Porque aunque lo sea solo de las del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demàs, que pertenecen a su Dignidad, y al bien comun de todo su Estado, como gravemente lo dixo Antonio Fabro in suo Codice, *lib.1.tit.2.definit.49.n.7.* ibi: *Semper persona Procuratoris generalis (id est fiscalis) est certa. Quamvis non ideò dicatur Generalis, quod sit omnium Procurator; est enim solius Principis, sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem, & Reipublicæ vtilitatem pertinet curam gerit.*

62 Lo qual * en el cargo de Iuez, y Consejero no es de tanto estorvo, y reparo, pues cumple con votar en el lugar que le toca, assistiendo en el Senado, y enterandose de lo que en èl se tratare, lo mejor que pudiere, como lo dize Iuan Brancio *in tract. de Senat. lib.2. cap.17.* cuyo titulo es: *Senatoris iussa tria sunt, vt adsit, vt loco dicat, vt modo.*

63 Y assi, * aunque el que totalmente està sordo, no puede, ni deve ser juez, ni tener otro oficio publico, porque este vicio del cuerpo naturalmente le estorva semejantes ocupaciones, *l. cùm Prætor, §. fin. D. de iudicijs, l.3. D. de ædilit. edict. l.1. §. mutus, D. de tutel.* vbi Bart. *n.2. l.1. §. propter casum, D. de postulan. §. item surdus, Institut. quibus non est permiss. fac. testam. leg.4. tit.4. part.3. l.2. tit.15. lib.2. ordinam. l.7. tit.9. lib.3. Recopilat.* cum alijs latè adductis à Petro Gregor. *lib.47. Syntagm. iur. cap.9. n.7. & seqq. &* Mastrill. *de Magistrat. lib.2. cap.10. num.2.*

64 Esto no procede * en el que oye, aunque sea con alguna dificultad, o menos viveza, y presteza que otros, que en latin se llama *Surdaster*; el qual es capaz, no solo de retener, sino de obtener seme-

jan-

jantes oficios, como expreſſamente lo advierten los miſmos textos, *dict.§.propter caſum*, ibi: *Surdum, qui prorſus non audit, prohibet apud ſe poſtulare, d.§.item ſurdus*, ibi; *Utique autem de eo ſurdo loquimur, qui omninò non exaudit, non qui tardè exaudit, l.penult.§.ſurdus, iuncta leg.vltim.D.de legit.tutor*. ibi: *Surdus nec legitimus, nec teſtamentarius tutor vtiliter dari poteſt, minus autem audiens, poteſt*. Y en terminos de Inezes, Senadores, ò Conſejeros, lo notaron Fontanel. *de pactis 1.tom.clauſ.4.gloſſ.10.part.1.n.56*. donde dize, averſe juzgado, y practicado aſsi varias vezes; & eum referens, & ſequens Maſtril. *d.cap.10.num.3*.

Y es buen exemplo * el que de Marco Craſſo refiere Ciceron en el *lib.5*. de ſus Tuſculanas; y de Adriano Conſul Romano, cuenta Galeno *lib.11.de vſu partium, cap.12*. que no percibia à los litigantes ſin poner las manos en los oidos: *Adrianus Conſul Romanus ſurdaſter, manus cavas, quò facilius audiret, à poſterioribus ad anteriora ſpectantes auribus intendebat*. Lo qual Celio Rhodigino *lib.3.lect.antiq. cap.29*. y Elio Lampridio en la vida del Emperador Adriano, lo aplican a eſte Emperador, que fue vno de los mejores que tuvo Roma; y pudo ſer, que aun quando primero fue Conſul, padecieſſe el proprio defeto, y que aſsi ſea el miſmo que refiere Galeno. 65

Y que por cauſa del * no ſe induzga, ni contraiga irregularidad, ò impedimento para recibir, y miniſtrar Ordenes Sacros, aunque ſe excluyen dellos los corpore vitiatos, es comun opinion de Theologos, y Canoniſtas, como ſe podrà ver en Navarro, y ſu adicion *lib.1.conſil.ſub tit.6.de corpore vitiatis, conſ.6.& 7.n.3*. Covarr. *in Clem. ſi furioſus 3.part.in princip.n.8*. Vivaldo *de irregularitat. num.156*. Henriq. *in ſumm.lib.14.cap.8.n.3*. Sayro *de cenſur.lib.6.cap.8.n.27*. Molfeſio *tract.2.cap.16.n.13*. Reginaldo *lib.30.n.50*. Filiucio *tract.19. cap.6.n.169*. Laymano *lib.1.tract.5.part.5.cap.1*. & Bonacina *de irregularitat.diſput.7.quæſt.2.part.2.n.7*. 66

Sirviòſe V.M. de admitir mi eſcuſa, viendo la ingenuidad con que la manifeſtava, y juſtificacion en que ſe fundava, pues * nadie deve pretender, ni tener oficio, para cuya expedicion no ſe ſintiere muy idoneo, y capaz, como lo enſeñò San Gregorio Papa *lib.7.epiſt. 110.ad Syagrium*, referido por Graciano *in cap. non eſt putanda in fin.1.quæſt.1*. ibi: *Quiſquis ergò Sacerdotium, non ad elationis pompam, ſed ad vtilitatem adipiſci deſiderat; prius vires ſuas cum hoc, quod* 67

est subiturus, onere metiatur, vt si impar est, abstineat: & ad id cum metu etiam, cui se sufficere existimat, accedat.

68 Pena * de pecar mortalmente haziendo lo contrario, si es verosimil, que de admitir tales oficios publicos, se puede seguir a alguien algun daño, aunque con efecto no se le siga, como despues de S. Antonino *in summ. 2. p. tit. 3. c. 6. §. 3. col. penult.* lo resuelve Navar. *in cap. inter verba 11. quæst. 3. corolar. 13. pag. 31.* y Burgos de Paz *in l. 2. Tauri, n. 91. &* 92. Donde refiere, * que en su tiempo huvo vn Ministro,

69 que aviendo conseguido vn grave cargo, sin las letras, y suficiencia que para exercerle se requeria, padecia graves escrupulos de conciencia, que le traian continuamente pensativo, triste, y desconsolado, buscando honesta salida al embaraço en que se avia metido, hasta que la hallò por consejo de otro Senador docto, y prudente, a quien comunicò sus desvelos.

70 Exemplo, que * avrà pocos que le sigan en este tiempo, en que todos se juzgan por capaces del juzgado, y govierno de la Republica, siendo este el Arte de las Artes, como lo notò, despues de otros, nuestro Politico Bobadilla *lib. 1. cap. 6. ex n. 1.* y Ioan Brancio *de Senat. lib. 1. cap. 8.* cuyo titulo es: *Magnum opus omninò, & arduum est, Rempublicam gerere; sed magnificum, atque præclarum.*

71 Y lo que mas es, aun * no siendo bastante el mejor para dar buena cuenta de solo vn cargo, apetecen muchos, contra la disposicion de ambos Derechos, *in cap. quia nonnulli, de Cler. non resident. l. nemo 5. l fin. Cod. de assessor.* ibi: *Nec sit concessum cuiquam duobus Magistratibus assidere, & vtriusque iudicij curam peragere: Neque enim facilè credendum est, duobus necessarijs rebus vnum sufficere, &c. l. quisquis 6. C. de postuland. l. his quidem 5. C. qui milit poss. vel non, lib. 12. l. hac parte 10. C. de prox. sacror. scrin. l. quisquis 14. C. de cohartalib. l. 1. C. de præpost. agent. in reb. eod. lib. 12. l. 28. tit. 4. lib. 2. l. 4. tit 3. lib. 7. Recopil.* donde Azevedo junta otros lugares, y en la Curia Pisana *lib. 2. cap. 22.* Bernar. Diaz, & eius Additionat. Salced. *in prax. can. cap. 58* Bodadill. *in Polit. lib. 2. cap. 21. n. 68.* & D. Valenz. *cons. 135. n. 85. vol. 2.* Ego *2. tom. de Indiar. gubernat. lib. 1. cap. 4. n. 24.*

72 Passado lo referido, * continuè el servicio de V. M. en la dicha Plaça de Consejero de Indias, hasta fin del año de 1641. en que cono-

73 ciendo la perseverancia, y duracion de mi achaque, y que assi * como la felicidad es Don del Cielo, segun aquel celebrado verso de Eschylo:

Do-

Donum Dei eſt mortalibus fœlicitas.

tambien eſtos trabajos,ò regalos,ſe han de tener por tales,y que mu-
chas vezes por ſus ſecretos juizios * los reparte Dios en ſugetos,que 74
ſi carecieran dellos, pudieran ſer de importancia, como lo dixo el
que dixo:

In maximo ingenio minima fortuna.

y mejor Seneca *in Hercule furente*:

Iniqua rarò maximis virtutibus fortuna paret.

y hablando * en terminos del miſmo achaque el Emperador Iuſti- 75
niano *in §. item ſurdus,& mutus, Inſt. quibus non eſt permiſſ. facere te-
ſtam.* ibi: *Sæpè enim etiam litterati, & eruditi homines, variis caſibus,
& audiendi,& loquendi facultatem amittunt.* No tuve, * ni halle me- 76
jor, ni mayor conſuelo, que conformarme con ſu Divina voluntad,
y reconociendo mi ſuerte, ajuſtarme a ella, ſiguiendo el conſejo de
Dario en Quinto Curcio *lib.* 4. ibi: *Didici enim eſſe infœlix, & ſæpè
calamitatis ſolatium eſt, noſſe ſortem ſuam*: que parece aludiò a lo de
Ovidio:

Iam pridem didici fortitèr eſſe miſer.

Y aviendo entendido que ſe tratava de proveer algunas Plaças
en el Supremo Conſejo de Caſtilla, * tomè aliento de ſuplicar a 77
V. M. me honraſſe con vna dellas, no tanto para ſervirla, como para
premio, honeſtamento, y conſuelo de mis eſtudios, ſervicios, y
trabajos, y que fueſſe notorio a todos, que pude llegar a eſte pueſto,
que es como la Catedra de Prima, que eſperan, y aſpiran los de mi
profeſsion. Y para que eſta merced ſirvieſſe de remediar, corregir,
ò templar algo el daño, y deſconſuelo de mi adverſa fortuna. Con-
ſejo, * que le calificò por prudente Heliodoro en ſu *hiſt. Ethiop. pag.* 78
353. diziendo: *Prudentium eſt, etiam parum proſperos caſus, quatenus
fieri poteſt, in melius convertere*, Terent. *in Adelph. act.* 4. *ſcen.* 7.

In vita eſt hominum, quaſi cùm ludas teſſeris;
Si illud, quod eſt maximè opus, iactu non cadit,
Illud quod cecidit fortè, id arte vt corrigas.

y en que, deſpues de Dios, * nadie tiene tanta mano para diſpoſer- 79
le, como los Principes, cuyo poder, excitado de ſu clemencia, dize
el gran Caſsiodoro *lib.* 12. *epiſt.* 7. que puede aun vencer la mala for-
tuna: *Sub clementia boni Principis nihil conſtat licere fortuitis: quan-
do ſiniſtros caſus corrigunt, qui præſtare proſperrimè conſueverunt.* Y

el Emperador Leon *in Novel.de pœn.eunuch.ſi vxor.ducant*, que deven reparar las injurias de la naturaleza: *Legum ortus, tùm vt Reſpublica rectè conſtituatur, hunc ſibi finem proponit: tùm interdum naturæ iniuria affectæ auxilium offert.*

80 Mi * intento,y mi ſuplica (como a V.M.le conſta) ſolò ſe endereçò a retirarme, honrado,y jubilado con eſte titulo,y en aquel Su-
81 premo Conſejo, * cuya dignidad, y autoridad, acreditada con tan largas,y repetidas experiencias de ciencia, prudencia, amor,y fidelidad a ſus Reyes, le ha hecho tan reſpetable, y eſtimable a los nueſtros, y a los eſtraños, como deſpues de otros lo advierte Camilo Borrelo *in tract.de præſt.Reg.Cath.cap.66.& de Magiſtrat.edict.lib.* 1.c.8. Cardin.Palæot. *de ſacr.Conſiſt.conſult.part.5.quæſt.7.pag.273.* el docto,y diligente Chroniſta de V.M. Maeſtro Gil Gonçalez Davila en ſu Teatro de las Grandezas de Madrid,*pag.*337.y Pedro Fernandez Navarrete *en ſus diſcurſ.polit.diſcurſ.*3.y Yo *in* 1.*tom de In-*
82 *diar.iur.lib.*3.*cap.*2.*n.*7.*&* 8. Y en el qual * ſe verifica por excelencia, lo que hablando de la Suprema Curia de ſus Reyes dixo Caſſiodor.*lib.*1.*epiſt.*13.ibi: *Quidquid enim floris eſt habere Curiam decet, & ſicuti arx decus eſt vrbium, ita illa ornamentum eſt ordinum cæterorum*, & *eod.lib.epiſt.*41. *Recipiat alius ordo fortè mediocres, Senatus reſpuit eximiè non probatos*,& iterum *lib.*5.*epiſt.*41.*Hoc tamen Curiæ fœliciùs provenit, quod nobis, & impolitus Tyro militat; illa verò non recipit, niſi qui iam dignus honoribus potuerit inveniri. Convenientèr ergo ordo veſter æſtimatus eximius,qui ſemper eſt de probatiſsimis congregatus.*

83 Porque aunque conozco,y confieſſo, que * quien ſiente en ſi partes, y fuerzas para ſervir en tales miniſterios, y poner el ombro al peſo de la Republica, no deve ſer reprehendido, aunque lo pretenda,y procure, pues eſte es el principal fruto de los eſtudios;y en eſto dixo Athenodoro Solenſe, referido por Seneca *de tranquillitate*
84 *vitæ*, *cap.*111. que * conſiſtia el verdadero vſo de la Philoſophia, *Actione rerum,& Reipublicæ tractatione, & officijs civilibus ſe detineri.* A quien ſigue tambien Aulo Gelio *lib.*10.*noct.Atticar.cap.*22. Plinio Iun.ex ſententia Euphratis Philoſophi *lib.*1.*epiſt.*10.*Etiam eſſe hanc Philoſophiæ,& quidem pulcherrimam partem, agere negotium publicum, cognoſcere, iudicare, promere,& exercere iuſtitiam, quæque*
85 *ipſi doceant in vſu habere.* Y nueſtro Iuriſconſulto Vlpiano * *in l.*18.

§.1.

§.1. *D. de iust. & iur.* donde dize, que los que llegan a merecer el nombre de tales, professan la verdadera Philosophia: *Veram, nisi fallor, Philosophiam, non simulatam affectantes.*

Porque * la virtud consiste en semejantes acciones, y si no las 86
exercita, es semejante a la lyra callada, nave varada en el puerto, ò lança de plomo, segun por sentencia de muchos Santos lo prueva largamente Rosignolio *de action. virtut. lib.* 1. *cap.* 1. *& seqq.* y lo enseñò Pacuvio *apud Agel. lib.* 13. *cap.* 8.

Odi homines ignava opera, philosopha sententia.

y con elegancia Claudiano *in* 4. *Consul. Honorij*:

Vile latens virtus; quid enim submersa tenebris
Proderit? obscuro veluti sine remige puppis,
Vel lyra qua reticet, vel qui non tenditur arcus.

Pero en * mi, por la antiguedad en estos mismos oficios, y exer- 87
cicios, y por la corrma, ò mortificacion del achaque,

Me quòque donari iam rude tempus erat.

y no pudo parecer mal, que me encerrara, y escondiera dentro de los limites de mi corta fortuna, * siguiendo el consejo de Ovidio 88
lib. 3. *Trist. Eleg.* 4.

Crede mihi bene qui latuit, bene vixit, & intra
Fortunam debet quisque manere suam.

Ni que deseava vacar solo a Dios, a mi, y a mis libros lo que me restara de vida, * pues se deve esse descanso a los Senadores que han 89
trabajado, como lo advierte Iuan Brancio en su *tratado de Senator. lib.* 12. *cap.* 23. cuyo titulo es: *Qui diu Reipublicæ, id est alijs, etiam aliquando sibi vacent.* Aunque añade bien, que son raros los que llegan a procurarle, porque * la ambicion, y deseo de mandar, es lo 90
que mas tarde envejece, ò muere en los hombres, como gravemente lo dixo Tucydides *lib.* 11. y Cornelio Tacito *lib.* 4 *hist. Etiam sapientibus gloriæ cupido novissima exuitur*; y mejor Seneca *de brevit. vitæ, cap.* 19. *Quorundam vltima senectus, dum in novas spes, vt iuventa disponitur, inter conatus magnos, & improbos invalida defecit.*

Siendo assi, * que en los varones prudentes, y en quien no pre- 91
dominan tales afectos, lo que mas se desea es, verse libres de tales embaraços, y ocupaciones, como lo dixo Stacio Papin. 11. *Sylv.*

—— *Dubio quos non in turbine rerum.*
Deprendat suprema dies, sed abire paratos,
Ac plenos vita.

Te-

Terencio: *Iucundiſsimum vivendi genus agere ſua.*
Seneca *epiſt.*73. & *de tranquil.cap.*1. *Pingue otium, & arbitrium ſui temporis, & imperturbata publicis occupationibus quies.* Y mejor que
92 todos Marcial *lib.*1.*epig.*30.*in fin.* donde dize, * que quien ha vivido, y ſervido lo que le baſta para merecer algun nombre, no yerra en pedir para ſi lo que le reſtare de vida:

Non imprudenter vita, quod reliquum eſt, petit,
Cum fama quod ſatis eſt, habet.

& *lib.*10.*epig.*23. donde añade, que en eſto conſiſte el gozarla, y bolver a renovar la paſſada.

Ampliat ætatis ſpatium ſibi vir bonus:
Hoc eſt vivere bis, vita poſſe priore frui.

93 Y mas * quando ſe procura eſte ocio, para darle al negocio de leer, ò eſcrivir varios libros, como de Mâlio Theodoro lo dixo Claudiano en ſu Panegyrico, donde refiere, que vivia guſtoſo, aviendoſe retirado para entregarſe a ellos, aunque le bolvieron a ſacar a Plaça, repitiendo ſu Conſulado:

Iam tibi compoſitam fundaverat anchora puppim,
Telluris iam certus eras: facunda placebant
Otia, naſcentes ibant in ſæcula libri, &c.

94 Y de * Similis, ò Similio leemos, que dexò la Prefectura de Palacio, que tuvo en tiempo del Emperador Adriano, y era la Dignidad mas cercana à la Auguſta, y retirandoſe a vna granja, vivio en ella ſiete años en vida ſolitaria, y privada; y mandò poner en ſu tumulo: *Hic ſimilis iacet, cuius ætas multorum fuit annorum, & tamen ex eis ſeptem ſolùm vixit.* Dando a entender, que los que ocupò en el Magiſtrado ambicioſo, mas ſe devian reputar por de muerte, como deſpues de Dion Caſsio *lib.*69.*hiſt.Rom.pag.*801. lo refiere Bapt. Fulgoſio *lib.*4.*memorab.cap.*1.*n.*6. Vvaremundo *in meditat. profæd. medit.*105.*pag.*79. Hector Pinto *in Dialog. de vita ſolitaria, cap.* 2. Pedro Sanchez *en la vida de Sanſon*, §.6. *de vita ſolit.pag.*307. y noviſsimamente Laur. Beyerlinch *in Theat.vit.hum.litt.G pag.*64.

95 Porque * era tanto el guſto que algunos recebian con eſtos retiros, que llegavan a vanagloriarſe, y como enſobervecerſe de gozar de ellos, como lo apunta Marcial *d.Epig.*50.*lib.*1. ibi:

Verò que fruere non ſuperbus gaudio.

96 donde * nueſtro Don Lorenço Ramirez de Prado, el mejor de ſus

Co-

Comentadores, dize, que quiso aconsejar que no se desvaneciesse, ni sobervio, y hinchado menospreciasse a los demàs quien llegasse a este gozo: *Nam illi, qui se ab vrbibus, strepitus, & occupationes negotiorum fugientes, in rura, & agros se contulerunt, non putant cæteros, qui in medijs aulis, negotijs distenti remansuerunt, præ se homines esse.*

Lo qual pudo probar * con lo que Seneca en su Hippolyto dize 97
de los gustos, y comodidades que trae consigo esta vida: y despues de otros, elegantissimamente Iusto Lipsio en la *centur.* 1. de sus *epist. miscel. epist.* 8. que es muy digna de leerse, y los versos con que la cierra, imitando los de Horacio *Epod.* 2.

Beatus ille qui procul negotijs, &c.

& 2. *Odar. Ode* 16.

Otium divos rogat in patenti, &c.

Y mas a mi intento, * lo que embidiando a Vestricio Spurina, 98
que despues de aver exercido loablemente graves cargos de la Republica, supo retirarse, y vacar para si, dize Plinio Iunior *lib.* 3. *epist.* 1. por estas palabras: *Hanc ego vitam voto, & cogitatione præsumo ingressurus avidissimè, vt primùm ratio ætatis receptui canere permiserit; interim mille laboribus conteror, quorum mihi, & solatium, & exẽplum est idem Spurina. Nam ille quòque, quo ad honestum fuit, obijt officia, gessit Magistratus, Provincias rexit, multòque labore hoc otium meruit. Igitur eundem mihi cursum, eundem terminum statuo. Idque iam nunc apud te subsigno; vt si me longius evehi videris, in ius vocès ad hanc epistolam meam, & quiescere iubeas, cùm inertiæ crimen effugero.*

Tuvo mi suplica * agradable acogida en la benignidad, y clemen- 99
cia de V.M. segun lo ha mostrado el efecto. Y se sirviò de concederme la Plaça del Supremo Consejo de Castilla con Titulo, Possession, y Goze de todo lo Honorifico della, y Precedencia à los demàs Ministros, que salieron nombrados en la misma Eleccion. Pero no de permitir, que por aora me retirasse, ni escusasse del exercicio de la en que estava, y estoy sirviendo en el Real de las Indias, juzgando (segun parece) que puedo ser en ella de alguna importancia, y que alli no me hara tanta falta el achaque con que me hallo de los oidos. De suerte, que vine, por la merced, y liberalidad de V.M. a vèr, no solo cumplido, sino aun aventajado mi pedimiento. * Campeando 100
mas su grandeza Real en la mejora de mi fortuna, como en otro

pro-

propoſito lo dixo Ovidio a Ceſar Auguſto *lib.2.Triſtium,Eleg.1.*

Sed niſi peccaſſem, quid tu condere poſſes?
Materiam veniæ ſors tibi noſtra dedit.

101 Y enſeñandome * a entender,y eſperar, que aunque yo no acierte a pedir, ſabrà V.M.buſcar como honrarme, mejorarme, y favorecerme, mejor que Attalo, a quien eſcriviendo Sidonio Apollinar, le dize en la *epiſt.18.del lib.5. Materiam beneficijs iamdiù quæro, quibus me tantum fidere agnoſce, vt etſi non inveniam, quæ poſcam, quæſiturus mihi videaris ipſe,quæ tribuas.*

102 Eſta merced, Señor, * que en la ſuſtancia reconozco, eſtimo, y venero por grande, ſe haze mucho mayor,conſideradas las palabras del Decreto en que V.M.ſe ſirviò de hazermela, eſcrito por ſu Real mano, y del Titulo, que en virtud dèl ſe me deſpachò. De ſuerte,

103 que * puedo dezir con Ovidio *lib.2.metamorph.Materiam ſuperabat opus,* ò con el I.C. Caio *in l.mulieris* 13.§.*res abeſſe, D.de verb.ſignif. Quoniam plerùmque plus eſt in manus pretio, quam in re.* Donde Rebuffo, Alciato,Fornerio,y Brecheo notan otros lugares:y Eraſmo en el Adagio, *Manus pretium.*

104 Y por parecerme juſto,* que anden impreſſas en moldes,como ya lo eſtàn,y eſtaràn ſiempre en mi coraçon,y ſer preciſamente neceſſarias para el intento a que eſte papel ſe endereça,las pondrè en èl a la letra,y ſon como ſe ſiguen.

DECRETO.

Don Iuan de Solorzano es ſujeto de tantas partes,y tan graduado en ſu profeſsion, que à no padecer el defeto del oìdo, era muy digno de ſervirme dèl en el Conſejo. Pero porque no le falte eſte Honor, tengo por bien, que jure del Conſejo, con reſervacion de ſu Plaça de Indias, jubilandole el miſmo, ſin ningun goze del Conſejo.

TITVLO.

DON FELIPE, &c. *Por quanto teniendo conſideracion a las muchas partes, que concurren en vos el Dotor Don Iuan de Solorzano, del nueſtro Conſejo de las Indias,y a los muchos,y buenos ſervicios que nos aveis hecho, tenemos por bien, que ſeais del nueſtro Conſejo: pero por el defeto con que os hallais del oir,es nueſtra voluntad, que jurando en èl,quedeis alli jubilado, ſin gozar de ſalario, propinas,y emolumentos, que tocan a eſta Plaça: pero con reſervacion de la que teneis del dicho nueſtro Conſejo*

ſejo de las Indias, para averla de ſervir, exercer, y reſidir, con todos los ſalarios, y emolumentos, como al preſente lo hazeis. Porque nueſtra merced es, que ſiendo vos ſujeto tan digno de ſervirme en el Conſejo, no os falte eſte Honor por el dicho defeto. Y mandamos al Governador, y los del dicho nueſtro Conſejo, que tomen de vos el juramento, y ſolemnidad que ſe acoſtumbra; el qual hecho, os reciban, y tengan por vno de los dèl, &c. Y que gozeis, y os guarden, y hagan guardar las honras, gracias, mercedes, franquezas, libertades, preheminencias, prerogativas, è immunidades, y otras coſas, que por razon de ſer dèl, os deven ſer guardadas, todo bien, y cumplidamente, ſin faltaros coſa alguna; y que en ello, ni en parte, impedimento alguno no os pongan, que Nos deſde agora os avemos por recibido al dicho oficio: y os damos el miſmo poder que tienen los otros del dicho nueſtro Conſejo, en la forma referida, caſo que por ellos, ò alguno dellos à èl no ſeais admitido. Y aſsimiſmo mandamos al Governador, y los del nueſtro Conſejo, y Contaduria mayor de Hazienda, que aſsienten eſta nueſtra Carta en los nueſtros libros que ellos tienen, y os la buelvan originalmente, ſobreeſcrita, y librada dellos, para que la tengais por titulo del dicho oficio en la dicha forma. De la qual ſe ha de tomar la razon antes que vſeis della en la nueſtra Secretaria del Regiſtro de mercedes; y ſin averla tomado, no la executen los Miniſtros, y perſonas a quien tocare ſu execucion. Dada en Madrid à quatro de Enero de mil ſeiſcientos y quarenta y dos años. YO EL REY. *Yo Don Antonio Hurtado de Mendoça, Secretario del Rey nueſtro Señor, la hize eſcrivir por ſu mandado.*

EN LA VILLA DE MADRID, *à ſiete dias del mes de Enero de 1642. años, ante los Señores del Conſejo de ſu Mageſtad, eſtando preſente el ſeñor Don Diego Caſtejon y Fonſeca, Obiſpo Governador del Conſejo, y demàs ſeñores dèl, jurò por del Conſejo de ſu Mageſtad el ſeñor Dotor Don Iuan de Solorzano en virtud del titulo deſta otra parte contenido, el qual dicho juramento hizo en la forma, y ſegun, y como ſe acoſtumbra, y antes que los ſeñores Don Chriſtoval de Moſcoſo, Don Diego de Zeballos, Don Gregorio Lopez de Mendiçaval, y Don Iuan Baptiſta de Larrea, que aſsimiſmo juraron por del Conſejo eſte miſmo dia, y ſe declarò tocar la antiguedad al dicho ſeñor Don Iuan de Solorzano, de los demas ſeñores que juraron eſte dia, de que certifico yo Franciſco de Arrieta, Secretario de ſu Mageſtad, y ſu Eſcrivano de Camara mas antiguo de los que reſiden en el ſu Conſejo. Franciſco de Arrieta.*

105 El Honor * dize Aristoteles *lib.4.Ethic.* que es el mayor bien de todos los exteriores. Y Santo Tomas 2.2.*quæst.*129.*art.*4.que es el Premio de qualquier virtud,y el que las engendra,conserva,y aumenta. Dotrina, que tambien la enseñaron nuestros Iurisconsultos, y otros graves Autores a cada passo,como consta de los muchos que junta el docto Presidente de Granada, Electo meritissimamente Obispo de Salamanca,D.Ioan Baptista Valençuela Velazquez *cons.* 82.*n.*32.*& seqq.volum.*1.

106 Y ninguna * cosa es mas devida à las letras, y estudios, pues la misma Sabiduria *Ecclesiast.*24. confiessa, que en el Honor tiene libradas sus flores,y frutos: *Flores mei dicit Sapientia fructus Honoris, & Honestatis,& Sapient.*7.6. *Venerunt mihi omnia bona pariter cum Sapientia,& innumerabilis Honestas per manus illius.*

107 A que alude * el Emperador Friderico *in Auth.habita, C. ne filius pro patre*, ibi: *Scientia & probitas intellectus omnem meretur prærogativam,l.fin.C.ubi Senat.vel Clariss.*ibi: *Sudoribus Magisteriæ potestatis factus clarus*,Calsiodor.*lib.*6.*epist.*10.*Sapientia est quæ honores meretur, totum aliud extrinsecùs venit*:& *lib.*4.*epist.*ibi:*Dignum est, vt qui est scientia præditus, reddatur honore reverendus*, y otros textos, y lugares que trae Cagnolo *in l.diem functo,num.*165. *D.de offic.Assess.*

108 Pero quando este Honor * procede por concesion,y confesion de tan gran Rey, y Monarca como V.M. que Dios guarde, y lleva embueltas en si las circunstancias, y realces que he ponderado, sube tanto de punto, que Calsiodoro constituye en èl la verdadera pompa, ostentacion,y calificacion de los meritos; porque siempre se entiende, que le dan a los dignos, y que libres de otros afectos, y respetos, solo ponen los ojos en aquellos,que puedan merecer el aplauso de todos. Y assi dize *lib.*1.*epist.*12.*Pompa meritorum est Regale iudicium; quia nescimus ista nisi dignis impendere. Et quanquam potestati nostræ, Deo favente, subiaceat omne quod volumus, voluntatem tamen nostram de ratione metimur: vt illud magis æstimemur elegisse, quod cunctos dignum est approbare,&c.* & eod.lib.epist.3.*Iudicij nostri culmen excelsum est, cùm qui à nobis provehitur, præcipuus, & plenus meritis æstimetur: Nam si æquabilis credendus est, quem iustus elegerit: si temperantia præditus, quem moderatus ascivit: omnium profecto capax potest esse meritorum, qui iudicem cunctarum meruit habere virtu-

tu-

tutum. Quid enim maius quæritur, quàm hic inveniſſe laudum teſtimonia, vbi gratificatio non poteſt eſſe ſuſpecta? Regnantis quippè ſententia, iudicium de ſolis actibus ſumit, nec blandiri dignatur animus dominij poteſtate munitus: eod.lib.epiſt.43. *Nō eſt maius meritum, quàm gratiam inveniſſe Regnantium. Nam quibus fas eſt de cunctis optimos quærere, videntur ſemper meritos elegiſſe.* Penſamiento que parece imitado de Plinio Iun. *lib.7.epiſt.31.* ibi: *Etenim qua gloria dignum eſt, ſummo viro in tanta eligendi facultate præcipuè placuiſſe.* Et idem Caſsiodor. *lib.4.epiſt.3. Ad ornatum Palatij credimus pertinere, aptas dignitatibus perſonas eligere: quia de claritate ſervientium creſcit fama dominorum. Tales enim provehere Principem decet, vt quoties procerem ſuum fuerit dignatus aſpicere, toties ſe cognoſcat recta iudicia habuiſſe.*

Y porque * en la eleccion, y diſtribucion de ſemejantes Magiſtrados, y Honores, hazen los Reyes, y Principes tan exacto juizio, y examen, conforme a lo que el Real Profeta dize en el Pſalm.98.verſ. 3. *Et Honor Regis iudicium diligit.* (que aunque le dan otras expoſiciones, tambien ſe puede tomar en eſte ſentido) * Aclamavan los Emperadores Romanos, no ſolo BVENOS, ſino por OPTIMOS, a los Candidatos, que deſignavan por Conſules, quando los publicavan al pueblo, como lo dà a entender Plinio en ſu Panegyrico, ibi: *Faciebas ergo, cùm diceres,* OPTIMOS; *nec ipſorum modò vita à te, ſed iudicium Senatus comprobabatur, ornarique ſe, non illos magis quos laudabas, lætabatur.* Donde Iuſto Lipſio en ſu Comentario, nota eſte rito, y por èl dà luz a Seneca *epiſt.111.* en que dixo: *Itàque verbo illo quaſi publico vſus es, & ſic amicum dixiſti, quomodo omnes Candidatos viros bonos dicimur.* 109 110

Y tienen por * ſacrilegio, que ſe dude de ſu acierto en ella, ò ſe tenga por menos digno el que aſsi honraron, y proveyeron, como lo dizen los Emperadores Graciano, Valentiniano, y Theodoſio *in l.2.C.de crimin.ſacril. Diſputare de principali iudicio non oportet, ſacrilegij enim inſtar eſt dubitare, an is dignus ſit, quem elegerit Imperator.* Texto con que concuerda la *l.11.tit.18.part.1.* y ſobre cuya explicacion junta, deſpues de otros, algunas coſas curioſas, D. Fernando de Mendoza *lib.1. diſput.de pact. lib.1. cap.5.* Modicio *lib.2. diſput.dubit.33.* y Rodolphino *concluſ.9.n.9.pag.mihi* 152. donde la limita, quando notoriamente conſta, que el Miniſtro es malo, ò el 111

Principe fue mal informado. Et noviſsimè Ioan. Maria Campana *in tract. de election. official. n. 92.* D. Franciſc. de Alfaro *de offic. Fiſcal. gloſ. 3. n. 4 & gloſ. 13. num. 6.*

112 Y en eſta conformidad hablò * S. Iuan Chryſoſtomo *homil. 14. ad Roman.* diziendo: *Nèque enim Rege ſuffragio ſuo aliquem eligente, aut honorem alicui apud omnes præconio ſuo decernente, ſuſtinebit ſubditorum quiſquam contradicere.* Porque antes * todos le deven honrar,

113 en viendo que ſu Rey le ha honrado, como lo dize la *l. 1. C. de domeſt. & protect. lib. 12. l. reſtituendæ, in fin. C. de Advocat. diverſ. iud.* Bonus de Curtili *in tract. de nobilit. 3. part. num. 16.* Caſſan. *in Catalog. glor. mund part. 1. conſid. 4.* Præſes Valençuela *conſ. 82. n. 16. & ſeqq.* Cœpola *in tract. de Imperat. milit. diligen. verſ. Per Imper. n. 5.* donde alega la *l. fin. D. de albo ſcrib.* que dize, que los nombres de aquellos deven ſer prepueſtos, y preferidos, que por juizio, y aprobacion del Principe merecieron las dignidades.

114 En quien ſe verifica * aquel celebrado Trochaico de Solon: *Non erunt honores vnquam fortuiti muneris*; que ſegun la expoſicion de Eraſmo, quiſo dezir que *Honos verus, virtutis eſt præmium, non munus fortunæ.*

Y mas quando, como ſe ha dicho, ſon en remuneracion de meri-

115 tos, y ſervicios, y caẽ vnas ſobre otras, que * es circunſtancia que las aumenta, como doctamente lo prueva Socino *conſ. 128. præſtantiſſimè n. 1. lib. 1. & conſ. 288. circa primum, verſ. Sed ad præmiſſa, lib. 2.* concluyẽdo, *quòd dignitas addita dignitati, auget dignitatem, & ſucceſsivè debet augere commodum, l. ſi longius, in fin. D. de iudicijs*, Horatius Mandoſius *in tract. de privileg. ad inſtar gloſ. 7. n. 29.* diziendo: *Quod dignitatis ſuperveniens debet priorem ſtatum augere, non minuere in eo, in quem cecidit, l. Senatores, vbi DD. D. de Senator. l. aſſumptio l. fi'ij, §. Senatores, cum l. ſeq. D. ad municipal. l. ſi quis, C. de Advoc. diverſ. iud. l. Alexandrinus, vbi Bart. C. de Decurion. lib. 10.* Lanfranc. *in tract. de arbitr. part. 2. n. 13.* & Præſes Valençuela *conſ. 82. n. 48. vol. 1.* A los quales añado la regla comun, de que ſiempre deve ſer tenido en mas el que ſe halla honrado con dos calidades, ò dignidades, vt late per Tiraquel. *de nob. cap. 5. n. 8.* Navarr. *de maior. & obed. conſ. 5. n. 15.* Menoch. *conſ. 125. n. 11. & conſ. 51. n. 31. & conſ. 305. à num. 45.* Graſsis *de effect. cler. in prælud. n. 133.* Contelorius *de præcedent. n. 5.* & Ferro *eod. tract. quæſt. 23. ex n. 4.*

EN

EN ESTE, Señor, * que V.M. por su Real benignidad, y grandeza 116
se ha servido de hazerme, lo hallo junto, y exuberante todo, menos mis meritos, y que parece, que la anteviò Cassiodoro, quando escriviendo de la del Magisterio de los oficios, que el Rey Theodorico avia concedido a Eugenio, le dize *lib.1.epist.12. In hoc campo exercitatus cursu meritorum, ad palmam nostri iudicij pervenisti. Nec tamen Benignitas nostra vna remuneratione contenta, honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat, quasi debeat omne quod præstat. Sume igitur Magisteriæ insulas dignitatis, vsurus omnibus privilegijs, quæ tuos habuisse constiterit decessores: Atque ideò tanto iudicio lætare suscepto, qui pro labore honoris tui, honorem alterum accipere meruisti. Quid enim de priore senserimus præmio, secundæ dignitatis declaramus augmento.*

Pero porque algunos * no hazen desta merced el concepto, y es- 117
timacion que es justo, pareciendoles, que la Plaça del Consejo es solo Titular, y ad Honores. Y que * aun no se puede llamar dignamente 118
Magistrado, ò Oficial, el que no exercita, ni administra jurisdicion, segun lo que despues de Bart. *in l.1.C. de Collegiat. lib.11.* junta, y apunta Cassaneo *in Catal. glor. mund. 6. p. consid. 6.* Marcel. Mauro *Allegat. 77.* Ascia *determinat. 107. n. 8.* Ioan. Bapt. Thorus *in addit.* ad Pontem *de potest. Proreg. tit. 3. §. 9. n. 7. pag. 41.* & Steph. Gratian. *discept. 291.* a quienes parece que assiste, ò ayuda Cassiodoro *lib. 6. epist. 12.* Donde * llama OCIOSO CINGVLO, ò dignidad la de semejan- 119
tes Honores: *Ocioso cinguli honore præcincta dignitas.*

Y estos dias * se han querido poner en duda algunos, que yo pre- 120
tendo se comprehenden debaxo della, y del titulo que se me ha despachado, y en particular la distribucion, ò pitança que se dà a los del Consejo, en vez, y lugar de la cera que se suele dar en la Iglesia el dia de la Purificacion de Nuestra Señora, a dos de Febrero, que comunmente llaman *de la Candelaria.*

Me ha parecido * ser no solo conveniente, sino forçoso, dar a en- 121
tender, que genero de mercedes son estas, que se llaman HONORARIAS, ò TITVLARES, que noticia ay dellas en la antigüedad, y de las causas de concederlas, y que privilegios, y prerogativas consiguen, ò conservan los que llegan a merecerlas. Y * suplicar a V.M. (como 122
lo hago) con la humildad devida, mande no se me nieguen las que por justicia, y derecho se me devieren, supuesto que yo no pretendo

otras,

otras, enseñado por Plauto *in Amphit.* que *iniusta ab iustis impetrare non decet.* Y que 123 * en defender estas, que he adquirido por los passos, y escalones que tan dilatadamente he dicho, y fundado, por echar mas firmes, y solidos cimientos, a lo que aora pretendo dezir, no me lleva la ambicion, de que siempre he vivido muy ageno, como a V.M. le consta, sino el zelo, y deseo de no perder lo grangeado, imitando a Ausonio Gallo, que dezia de si,

Ipse nec affectans, nec detrectator honorum.

y siguiendo el consejo de Seneca el Tragico *in Thyeste:*

Nec abnuendum est, si dat imperium Deus,
Nec appetendum.

y mas en terminos el de Plin. Iun. *lib.* 5. *epist.* 15. que dize no es ambicion este linage de cuidado: *Nam licèt sint homines ab omni ambitione longè remoti, debet tamen eis iucundus esse honor vltrò datus.*

124 Y que sea licito * el apetecerle, es doctrina de S. Thomas 2.2. *quæst.* 131. *art.* 2. *ad* 3. referida, è ilustrada por el insigne, y eloquente Maestro Fr. Iuan Marquez *en su Govern. Christ. lib.* 2. *cap.* 38. y otros que cita, y sigue Iuan Dominico Tasson Napolitano *in pragmat. de antefato, vers.* 7. *observ.* 3. *pag.* 395. *n.* 112. donde dize, que todos los Regentes de Napoles en su tiempo eran Señores de Titulo: tanto cuidado avian tenido en honrarse, y aventajarse.

125 Pero aun es mucho mas licito * el defenderle, y tan lexos de poder por esso caer en nota de ambicion, que antes se incurre la de indignidad y crueldad en si mismo, y contra si mismo, por el que peca de corto, ò inadvertido en bolver por sus honores, y preheminencias, como despues de otros muchos que alegan, lo resuelven Tiberio Deciano *cons.* 7. *n.* 2. & 17. Burlato *cons.* 343. *n.* 1. Menoch. *cons.* 51. *n.* 3. & *cons.* 52. *n.* 152. *lib.* 1. *cons.* 51. *n.* 3. *lib.* 2. *cons.* 126. *n.* 1. *lib.* 2. & *cons.* 902. *n.* 1. *lib.* 10. Bobadilla *in Polit. lib.* 3. *cap.* 2. *n.* 20. *litt. D.* Card. Tusch. *litt. D. conclus.* 430. Mastrillo *de Magistrat. lib.* 5. *cap.* 4. *n.* 11. Riccius *in praxi Fori Eccles. tit prax. præced. decis. vltim.* donde dize, que el que mata à otro por defender sus honores, y preheminencias, no ha de ser condenado en pena ordinaria. Y Yo latissimamente en mi Alegacion de la precedencia del Consejo de Indias al de Flandes, §. 3. *per tot. ex n.* 20. & novissimè D. Michael Ferro Manrique *in tract. de præced. Eccles. q. vlt. in fin. vbi me allegat.*

126 Fuera de que, si como * dize Plinio Iunior *lib.* 1. *epist.* 19. *in fin.*

esta

esta defensa pide mas solicitud, y cuidado, quando se en-
ella el sustentar el beneficio que nos hizo vn amigo: *Nam solicitus*
(inquit) *custodiendus est honor, in quo etiam beneficium amici tuen-*
dum est. Mucho mas * aprieta su obligacion, donde se trata de no 127
perder cosa alguna en los que se huvieren concedido por V.M. cuya
Real autoridad, y grandeza, viene a ser principalmente interessada
en esto, como * a quien toca en primer lugar el hazer que se cum- 128
plan, executen, y conserven colmadamente los favores, mercedes, y
franquezas que huviere hecho, como en otro proposito lo dixo San
Gregorio Nazianzeno *in orat. funeb. de laudib. D. Athanasij*, y Ioan
Ekio *in festo omnium Sanct. homil. 1. part. 2. n. 1.* referidos repetida-
mente por el Presidente Valençuela *d. cons. 82. n. 26. volum. 1. & cons.*
201. num. 94. volum. 2. y el texto *in cap. decet, de regul. iur. lib. 6. l. cùm*
multa, C. de bon. quæ lib. ibi: *Oportet Imperialem liberalitatem culmen*
habere præcipuum, Rota *decis. 70. n. 4. & 5. part. 1. divers. sacri Palatij*,
donde resuelve, *conformari intentioni, & voluntati Principis, qui dig-*
nitatem concessit, quod illi perpetuò assistant eius prærogativæ, & Ho-
nores. De que tambien trata Menoch. *lib. 3. præsumpt. 103. n. 31.* y ele-
gantemente * Cassiodor. *lib. 1. epist. 10.* ibi: *Mutilari certè non debet,* 129
quod laborantibus datur, sed à quo fidelis actus exigitur, compensatio
imminuta præstetur. Providete itaque, vt quod benemeritis impendimus,
incorrupto munere consequantur, &c.

Y Aristoteles, * de quien refiere Eliano *lib. 14. de varia histor.* que 130
con ser tan gran Philosopho, no pudo llevar bien, que se le menos-
cabassen los Honores que por publico decreto le avian concedido
en la Ciudad de Delphos, diziendo, que tolerára mejor que no se
los huvieran dado. Las palabras de Eliano son: *Aristoteles, cùm qui-*
dam ei decretum Delphis honorem eripuisset, scribens de his ad Anti-
patrum, inquit: Ea, quæ Delphis mihi decreto sunt assignata, quibus que
nunc privatus sum, animum meum afficiunt: vt nèque magnopere mihi
cordi sint, nèque omnino non sint. Sapientissimè autem putavit, non esse
simile dignitatem aliquam non suscipere, & cùm iam acceperis, ea spo-
liari. Non enim grave est non adipisci: at cùm adeptus sis, rursum amit-
tere, id satis quidem molestum est.

Svpongo, pues, que * en los Emperadores, Reyes, y Principes So- 131
beranos, y absolutos està, y reside la raiz, y fuente de todo lo jurisdi-
cional de sus Estados, y dellos nace, y a ellos buelve lo que a esto to-

ca,

ca, segun la celebre, y repetida doctrina de Baldo *in cap.1.n.11.de allodijs*, Afflict. y Albarot. *in cap.1.§.adeò, de pace iuram. firm.* y de las leyes de Partida, y otros muchos Autores que refiere nuestro gran Presidente Covarr. *cap.1.pract.n.9.* Menoch. *lib.2.præsumpt.14.* Bosius *tit. de Princ.n.233.* Celsus Hugo *cons.60.n.8.* Lud. Saca *cons.8.n.36.lib.1.* Peregrin. *de iure fisci, lib.1.tit.1.n.10.& 11.* Camil. Borrel. *de præstant. Reg. Cath. cap.21 n.17. & de Magistr. Edict. lib.3.cap.2.n.5. vsque ad 9.* Pacian. *de probat. lib.2.cap.43.ex num.8.ad 12.* Cancer. *variar. resolut. tom.2.cap.2.n.106.& 307.* & Anton. de Petra *de potestat. Princ. ferè per totum, & in tract. de fideicommiss. quæst.13.à n.563.*

132 Y por el consiguiente, * en los mismos consiste la creacion, ordenacion, y formacion de los Tribunales, Magistrados, y demàs Iuezes, Ministros, y Oficiales, que juzgan ser necessarios en sus Reinos, y Señorios, para exercitar esta jurisdicion, y mantener a sus vassallos en paz, y justicia. *l.si constat, de appellat. cap.2. de electione l.in nomine Domini, C. de offic. Præfect. Præt. Africæ*, ibi: *Civilium administrationum iudices, & officia singulis Africarum Provincijs constituimus. l.vlt. C. ad leg. Iul. repetund. l.vlt. C. de offic. Magistr. milit. l.1. C. de Metrop. Berit. lib.11. l. probatorias 9. C. de divers. offic. lib.12.* ibi: *Sed ex authenticis tantùm probatorijs, manu nostra subscriptis, & nostro arbitrio præstandis; text. vulgaris in l.1. §. cùm vrbem, D. de offic. Præfect. vrb. Auth. de defens. civit. §. interim, collat.3. cap.1. quæ sint Regalia in vsib. feud.* ibi: *Potestas constituendorum Magistratuum ad iustitiam expediendam*, vbi Bald. *n.7.* & Afflict. *vers. Potestas, n.1. l.2. tit.4. part.3. l.1. tit 9. lib.3. Recop.* cum alijs latè traditis à Bart. *in l. Imperium, n.6. D. de iurisd. omn. iud.* Alexand. *in l.1. in princip. D. de offic. eius*, Molin. *de Hispan. primog. lib.4. cap.11. n.61.* Robitus *cons.79. n.55.* Larrea *cons.2. num.71.* Carol. de Grassal. *de Regal. Franc. fol.111.* Sixtin. *de Regalib. lib.2. cap.15. per tot.* Cassaneus *in Catal. glor. mund. 7. part. consider.9.* Thesaur. *in proœm. decis. n.10.* Cabed. *decis.85. n.1. part.2.* & latè Mastrill. *lib.1. cap.1. n.9. & cap.4. ex n.1. lib.4. cap.16. n.89. lib.5. cap.4. n.73.* & Stephan. Gratian. *discept.940. nu.6. vol.5.* D. Francisc. de Alfaro *de off. Fiscal. glos.1. n.2.* & Bobad. *in Polit. lib.3. cap.2. num.1.*

133 Y assimismo * los mismos Principes son los que pueden, y suelen disponer, y distribuir a su arbitrio las Dignidades, grados, ocupaciones, Honores, prehominencias, precedencias, emolumentos, y pre-

prerogativas que se han de dar, y guardar a sus Oficiales, y Magistrados, por ser ellos tambien la fuente, y origen de quien proceden los proprios Honores. Y los que hazen, y constituyen las Dignidades, y encierran en si los tesoros dellas, como notablemente lo dixo Baldo *in cap.* 1. *vers. A Principe, notab.* 1. *tit. quis dicatur Dux*, Ioan. de Platea *in l.* 1. *in fin. C. de silent. lib.* 12. Martin. Laudensis *in integro tractatu de dignitatibus*, idem en el tratado *de Principe, quæst.* 540. Paris de Puteo *de re militar. lib.* 7. *n.* 11. Ioan. Lecirier *tract. de primog. concluſ.* 3. *q.* 11. *n.* 14. Petr. Gregor. *lib.* 6. *de Repub. c.* 12. *n.* 5. Ioann. Andr. Georg. *Alleg.* 33. *n.* 16. Sigismundo Lofred. *conſ.* 39. *n.* 1. Riminal. Iun. *conſ.* 5. *n.* 93. *lib.* 1. Ioann. Vincent. de Anna *Alleg.* 57. *n.* 2. & *Alleg.* 130. *n.* 3. Albert. Leonin. *conſ.* 1. *n.* 2. Maſtril. & alij vbi ſupra, Menoch. *conſ.* 302. *n.* 7. *lib.* 4. Præſes Valençuela *d. conſ.* 82. *n.* 22. & *ſeqq. vol.* 1. & *d. conſ.* 201. *n.* 83. & 84. & Bobadill. *in Polit. lib.* 3. *cap.* 2. *n.* 1.

Vſando, pues, deſta poteſtad, hallamos en las Noticias del Imperio Romano, y Griego, y de otros Reinos, y Principados, * aver ſido 134
varios los Magiſtrados, Oficiales, y Miniſtros de Paz, y de Guerra, que criaron, e inſtituyeron para el Govierno de ſus Republicas, y exercitos, y para el ſervicio, y guarda de ſus perſonas, y palacios. De que nos dàn mucha luz tantos titulos, como dellos ay en los Digeſtos, y Codigo; eſpecialmente en ſus tres libros vltimos, que llamamos VOLVMEN, y hazen largo Catalogo Alciato, y Guido Pancirolo *in notit. vtriuſque Imp.* Pomponio I.C. y ſus Comentadores *in leg.* 2. §. *poſt originem, cum ſeqq. D. de orig. iur.* Pomponio Læto, Feneſtella, Ioann. Pyrrho, Anglebermeo, Guillerm. de Monferrat. *in ſchedul. Magiſtratuum civilium*, Martin Garato Laudenſe *in tract. de Dignitatibus*, Nicolao Boerio *de author. magn. conſilij*, & *de ordine*, & *differentia graduum vtriuſque fori, inter tract. Doct.* Iuſto Lipſio, Sigonio, Roſino, Dempſtero, Bullengero, Maſtrillo *lib.* 5. *cap.* 1. & 2. y otros que han eſcrito de Magiſtratibus, Franc. Polleto *in hiſtoria fori Romani*, Caſſaneo *in Catal. glor. mund. par.* 6. & 7. Donelo, y Oſualdo *lib.* 17. *Comment. iur. civil. cap.* 7. el noviſsimo Iacobo Gutherio en ſus libros *de officijs domus Auguſtæ*, Bobadilla *in Polit. lib.* 1. *cap.* 9. *n.* 11. & *ſeqq.* y Laurencio Beyerlink, digno de leerſe, *in Theatro vitæ humanæ, litt. M. verb. Magiſtratus, ex pag.* 24. Y hablando de los Magiſtrados, y Prefecturas de Francia, Vincencio Lupano, y deſtos, y de todos Iuliano Taboccio *in tract. de Magiſtratib. poſt Cataclif-*

mum inſtitutis, deque multiplici perſonarum delectu. Y de los de nueſtra Eſpaña, el ſeñor Rey Don Alonſo en ſus nunca dignamente alabadas, y admiradas leyes de Partida, præcipuè *l.7.cum ſeqq.tit.*18.*p.* 4. y los muchos titulos que dellos tratan en la Nueva Recopilacion.

135 A eſtos * Magiſtrados, Miniſtros, y Miniſterios, fueron aſsimiſmo dando ſus Titulos, Honores, ſalarios, y grados de Dignidades, ſegun la ocupacion que exercian. Ioan de Platea las divide en doze eſpecies, *in rub.de dignitat.* pero la mas comun, y juridica diviſion es de quatro: conviene a ſaber, *Superiluſtres*, *Iluſtres*, *Spectables*, y *Clariſsimos*. De las quales, y de los cargos a quien correſpondian eſtos titulos, tratan largamente la Gloſſa, Bart. y otros Doctores *in l.* 1.*D.de offic.eius*, y en la *rub.C.de dignitat.lib.*10.*& in l.vnica*, *C.vbi Senat.vel Clariſsimi*, *& C.vt dignitatum ordo ſervetur*, Gloſſa celebre *in Authent.vt ab Illuſtribus*, *& in proœmio Inſtit.§.cumque hoc*, Azo *in ſumma.tit.C.de off.Præfect.Orient.* Speculator, & eius Additionator, Ioan.Andræas *tit.de iuriſdict.omn.Iudic.*§.1. Angelo, y Alexandro *in rub.eod.tit.* Alberico *in l.Imperium*, *n.*17.*eod.tit.* Platea *in l. fin.C.de Decurion.lib.*10. Bald. *in cap.cùm acceſsiſſent*, *de conſtitut.* Abbas, & Imola *in cap.ſolitæ*, *de maior.& obedient.* Alciato *in l.ſpecioſas*, *D.de verbor ſignif.* elegantèr Cuiacius *in l.fin.Cod.de ſilentiar. l.b.*12. Petr.Ferrara *in praxi*, *in forma Apoſtolorum*, *§.ſpectabilis.pag. mihi* 199. Farinacius *conſ.*83.1.*p.n.*156. Petr.Gregor.*lib.*47.*ſyntagm. cap.*12.*n.*18.*ad fin.* Martha *de iuriſd.*2.*p.cap.*34.*in fin.* Guido Pancir. *in Theſaur.var.lib.*1.*cap.*3. latiſsimè Menoch. *lib.*2.*de arbitrar.cent.* 1.*caſ.*68. & Bobadilla *vbi ſupra*, *n.*14.*& ſeqq.*

136 Aunque no ignoro, * que Alciato *lib.*3.*diſpunct. cap.*14. y Ioan Orozco *in d.l.*1. *D.de off.eius*, *& in l.fœminæ*, *D.de Senatorib.* hechan con razon menos en eſta diviſion, el Titulo, ò Dignidad del *Perfectiſsimado*, de que ay titulo particular en el Codigo, *de Perfectiſſimatus dignitate.lib.*11. vbi etiam idem Alciat. Y la conſtituyen deſpues de la de *Clariſsimos*: y el miſmo Alciato niega ſe halle en Derecho mencion de la de *Superiluſtres*, y que eſta palabra ſea del todo latina, alegando para eſto algunos lugares de Caſsiodoro, y el de

137 Auſonio en la Moſſella, donde mueſtra, que * la Dignidad de la Prefectura, que era conſtituida entre las Spectables, ſolo ſe hallava precedida de la de los Iluſtres:

Quique ſuas rexere vrbes, purùmque Tribunal,

San-

Sanguine, & innocuas illustravere secures.
Præfecturarum titulo tenuere secundo.

Pero en esto, * es sumamente dificultoso constituir regla cierta, 138
por la gran variedad, y confusion que en las leyes, y Autores se halla, cerca de la aplicacion de los titulos, nacida de la mudança de los tiempos, y Imperios, y de la mayor, ò menor estimacion que en ellos se iba haziendo de los mismos cargos, y oficios, como doctamente lo advierte Cuiacio, y Menochio *in locis supra citatis*, Garsias Toletan. *in d. rub. C. de dignitat. n. 7.* y Conrado Ritershusio *sup. Novel. 2. p. cap. 2. de Magistr. n. 20. pag. mihi* 132. cuyas son las palabras siguientes: *Illud quòque in genere observandum, Magistratus variare pro diversitate temporum, locorum, & Reipub. provt hic, vel ille status: hæc, aut illa forma obtinet: Id quod facilè est cuivis animadvertere, conferenti aliquot titulos libri primi Pandectarum, & primi libri Codicis. Item aliquot titulos in tribus posterioribus libris Codicis, quos diligentissimè exposuit Cuiacius. Conferenti, inquam, ista omnia cum ijs, quæ à doctissimis viris scripta sunt de Magistratibus P. R. & Reip. veteris adhuc florentis. Usque adeò nihil stabile est in rebus humanis, ne in legibus quidem, & Magistratibus, hoc est, in rebus omnium maximis, & divinissimis: tantum abest, vt in alijs rebus minoris momenti, aliqua esse possit constantia, aut perpetuitas.*

Y hablando * en materia de los titulos, siente lo mismo Meno- 139
chio en el *cons. 342. lib. 4.* mostrando la variacion que en ellos ha avido, y concluyendo en el *n. 43.* que el de Illustrissimo solia ser mayor que el de Excelentissimo, y se dava solo a los Reyes: y oy lo vemos mudado, y parece, que el de Excelentissimo se tiene en mas; como tambien * el de Eminentissimo, que en nuestros tiempos se ha apli- 140
cado a los Cardenales, de que haze particular observacion Ioan Dominico Tasson *in pragm. de Antefato, pag. 394. n. 108. & 109.* Sin que para esto pueda aver mas razon de discrimen, que la estimacion, ò opinion que se induce por la costumbre, como lo advierte el mismo Menochio *vbi supra, n. 43.* refiriendo a Bartolo, Decio, Rocho de Curte, Purpurato, y otros Autores.

Y no se contentando con nombrar, y proveer los Magistrados, Oficiales, y Ministros, que se juzgavan por bastantes para el vso, y exercicio ordinario de los Tribunales, cargos, Prefecturas, y oficios que he referido, * solian tambien nombrar otros algunas vezes, que 141

tuvieſſen, y gozaſſen la Dignidad, Titulo, y Honor de ellos, relevandolos de ſu vſo, exercicio, y ocupacion; ò yà porque aviendola exercido largos años, ceſsò el vſo della, ò la renunciaron, ò la edad, y otros accidentes, ò achaques pedian ſer jubilados en ella: ò porque aun ſin averla exercido, la calidad, y meritos de ſus perſonas, ò otros juſtos reſpetos, que movian al Principe, les hazia dignos deſte favor, y de ſer agregados al Tribunal, ò Colegio en que ſe les dava.

A los que actualmente ſervian, exercian, y militavan, llamavan ACENTES, ò ADMINISTRANTES. A eſſotros, VACANTES. Y eſte miſmo nombre davan tambien a los que proveian eſtando auſentes, quando aun antes de entrar a ſervir, ſe les concedian deſde luego las preheminencias del cargo a que los promovian, y deſtinavan.

A los Titulares, que ni avian ſervido, ni exercido, ni avian de ſervir, ni exercer en aquel oficio, ò miniſterio, con cuyo nombre los honravan, y titulavan, los llamavan HONORARIOS, con la diſtincion en vnos, y otros, de prèſentes, ò auſentes, que dexo apuntada.

Como ſe halla diſpueſto, y mas largamente explicado por los
142 Emperadores Theodoſio, y Valentiniano * *in leg. 2. C. vt dignitatum ordo ſervetur*, por eſtas palabras: *Omnes privilegia dignitatum hoc ordine ſervanda cogno ſcant, vt primo loco habeantur hi, qui in actu poſiti, illuſtres peregerint adminiſtrationes: Secundò veniant vacantes, qui præſentes in comitatu illuſtris dignitatis cingulum meruerint: Tertiũ verò ordinem eorum proſpicimus, quibus abſentibus cingulum illuſtris mittitur dignitatis. Quartum Honorariorum, qui præſentes à noſtro numine ſine cingulo codicillos tantum honorariæ dignitatis adepti ſunt. Quintum, eorum quibus abſentibus ſimiliter ſine cingulo mittuntur illuſtris inſignia dignitatis, &c.* Con quien conteſta la *l. 3. C. vbi Senatores, vel Clariſſimi*, que habla de los privilegios de los jubilados: *l. Decurio* 41. ibi: *Et ſi vacare per ſenectutem potuerit: leg nullos* 60. ibi: *Hi verò qui honorario titulo illuſtrem dignitatem conſequuti ſunt, &c. C. de Decurion. lib. 10. leg. 1. C. de ſilentiar. lib. 12. l. 3. C. eod. tit.* ibi: *Honore Curiæ ſine aliqua functione lætentur, vt dignitatem ſolam habeant ex Senatu: l. omnes 9. Cod. de metatis, & epidemet. eod. lib.* ibi: *Cæteris verò, quibus illuſtris dignitas ſub cingulo, vel citrà cingulum pro ſuo ſolo honore delata eſt. &c. Novella Theodoſij eod. tit. & l. vnica, Cod. qui à probit. tyron. in C. Theodoſ.* elegantèr Iuſtinian. *in Novella* 70. ibi: *Quædam præfecturæ figura, quam honorariam vocabant, codicillis ab*

im-

imperio ſuper ea collatis, & ibi: *Si verò ſolos participare voluerit honore: fieri quidem codicillos, & his dari, tantùm verò valere huiuſmodi imperialem largitatem, vt ille honoratus quidem ſit, & maximæ curiæ pars eſſe videatur, &c.* con otros textos, y Autores Latinos, y Griegos, * que junto doctamente Cuiacio *in l.1. Cod. de Primicerio, lib.* 12. Briſſonio, Schardo, Kalvino, y los demàs, que han eſcrito de verbis iuris, *verb. Honorarij, & verb. Vacantes*, Dionyſio Gothofredo *in notis ad d.l.2. C. vt dign. ord. ſeruetur, & ad d. Novell. Iuſtin.* 70. Menochio *d. caſ.* 68. *n.* 41. & 42. Caſſaneo *in Catal. glor. mund. 6. p. conſid.* 4. vbi agit *de Vacantibus, & conſid.* 5. vbi *de Honorarijs*, Ioann. Franciſc. à Ponte, y ſu Adicionador Thoro *in tract. de offic. & poteſt. Proreg. tit.* 3. *de elect. official.* §. 8. *n.* 10. *& ſeqq.* Rovito *in pragm.* 1. *de Titulorum abuſu, n.* 42. *& ſeqq.* Iacobo Gutherio, que habla de Vacantes, y Honorarios con erudicion, *lib.* 1. *de offic. domus Auguſtæ, cap.* 14. & 15. Y las formas de los codicilos, ò patentes, que para vnos, y otros ſe deſpachavan, refiere Caſsiodoro *lib.* 6. *var. epiſt.* 10. & 11. y por ſer muy notables, las pondrèmos luego à la letra. 143

El llamarſe * HONORARIOS, pudo tomar origen, de ſer el Principe el que concedia eſtos Honores, y Titulos, que es, ſegun queda dicho, la fuente dellos, como del derecho Pretorio lo dixo con menor cauſa el I.C. Pomponio *in l. ius autem civile*, §. 1. *D. de iuſt. & iur. l.* 2. §. *eodem tempore, D. de orig. iur.* y mejor el Emperador Iuſtiniano *in* §. *Prætorum, eod. tit.* ibi: *Hoc etiam ius, Honorarium ſolemus appellare, quod qui honores gerunt, id eſt Magiſtratus, authoritatem huic iuri dederunt.* 144

O mas propriamente, porque faltandoles a los Honorarios el exercicio de los Magiſtrados, ò Dignidades, que aſsi les davan (como queda dicho) ſolo les venia à quedar el deſnudo Titulo, y Honor dellas, como expreſſamente lo dixo * Iuſtiniano *in dict. Novell.* 70. ibi: *Hanc autem ità nominabant, vt nihil aliud, niſi purum Honorem ijs, quibus præbebatur, conferret.* Y por eſſo, èl miſmo alli llama a la Prefectura Honoraria: *Figura Præfecturæ, ſolam præbens dignitatem.* Y otros Textos las llaman Dignidades imaginarias, vacias, de ſombra, ò aſſombradas en quietud ſecreta, y privada, *l.* 41. *C. de Decurion. in Theodoſ. Vel qui ſine adminiſtratione adumbratarum dignitatum codicillos honorarios meruerint: leg.* 74. *eod tit. & C.* ibi: *Inanes verò vmbras, & caſſas imagines dignitatum codicillis honorarijs ſe-* 145

ctan-

ſtantes: l.5. & 6. de Honoratorum codicillis, eodem C. Theod. ibi: *Officijs publicis, atque militiæ muneribus expertes, quos habent ſecretæ quietis vmbracula: l. vlt. d. tit. de Honorat. C.* ibi: *Ne quis ſibi expetat, ſive imaginarios ſive inter agentes codicillos acceperit, &c.*

146 Como tambien, por la miſma razon, * los Tutores que no exercian, ſino ſolo eran nombrados en honra de ſus perſonas, ò de las para quien ſe nombravan, fueron llamados, *Honorarios, l. 3. §. 2. D. de adminiſtrat. tutor. l. ſi quis tutor. 60. §. quid ergo ſi honoris cauſa tutor datus ſit, D. de ritu nupt. l. iure noſtro 26. §. 1. D. de teſtament. tut. leg.*

147 *quod ſi fortè 14. §. 1. D. de ſolution.* Y * Honorario Tumulo, el ſepulcro inane, o vacio, que ſe levantava, y erigia mas por honra, y memoria de algun difunto, que para guardar en èl ſus cenizas, que en Griego ſe dize Cenotaphio, *l. in tantum, §. Cænotaphium, cum l. ſeq. D. de rer. diviſ. l. vel quæ, & l. monumenta, D. de Religioſ. & ſumpt. funer.* cum alijs apud Conan. *lib. 3. Comment. cap. 1. n. 4.* Alciato *lib. 1. parer. cap. 12.* Forcatulo *in Necioman. iur. dialog. 1. n. 28.* Briſſonio *lib. 2. ſelect. cap. 15.* Cotta *in memorab. iur. verb. Cænotaphium*, y Caſaubono, y otros in illud Suet. *in Claud. Caſ. cap. 1. Cæterùm exercitus honorarium ei tumulum excitavit: circà quem deinceps ſtatuto die quotannis miles decurreret, Galliarùmque Civitates publicæ ſupplicarent.*

148 Y de aqui vino a penſar * Accurſio *in l. nuper, D. de donat. inter, verb. Honoris*, que la donacion, *honoris cauſa*, de que alli habla el I.C. Caio: *Recepta eſt alia cauſa donationis, quam dicimus honoris cauſa*: ſe ha de entender, *de ſimplici Honore, id eſt, ſine adminiſtratione*, por parecerle, que eſta es la mas frequente acepcion, ò ſignificacion deſte nombre HONOR, ſegun lo que voy probando.

Pero aunque eſto en ſi es cierto, tambien lo es, que en aquel texto no habla el I.C. de tales Honores, ſino de los efetivos, y verdaderos, como lo mueſtran los exemplos que luego pone: *Ut ecce, ſi vxor viro laticlavij petendi gratia donet, vel vt Equeſtris ordinis fiat: vel ludorum gratia.*

149 Y aſsi tomò, y vſurpò la palabra, * *Honoris*, por la miſma Dignidad que ſe pretendia, y avia de exercitar. Coſa muy frequentada en buenos Autores, y ocaſionada, ſegun parece, del grande Honor, reverencia, y reſpeto que ſe tenia à los que llegavan a conſeguirlas, como ſingularmente lo advierte Conano *lib. 1. Comment. cap. 15. n. 1.* Y la miſma rubrica, *D. de munerib. & honorib.* en cuya *l. Honor 14.* el

I.C.

I.C.Calliſtrato dà a entender, *quod Magiſtratui ineſt dignitas: rurſus dignitatem ſequitur honor.* Y en el proprio ſentido hablò Cicer. *Philip.*8. *Quamquam hoc honore vſi* (id eſt Magiſtratu) *togati eſſe ſolent, quum eſt in Sagis Civitas.* Salluſt. *in Catil. Catallus ex petitione Pontificatus odio inceſſus, quòd extrema ætate maximis honoribus vſus, ab adoleſcente Cæſare victus diſceſſerat*, y entienden a Iuvenal ſus Comentadores *Satyr.*1.quando dize:

Nunc cum ſummus Honos finito computet anno,
Sportula quid referat.

Tambien * llamavan a los Honorarios,y con mas propriedad, y 150
frequencia, a los Vacantes, ò Iubilados, *inter-agentes*, por el lugar, cabida,y autoridad que conſervavan entre los Magiſtrados actuales, ò adminiſtrantes, como conſta de las palabras que he referido, *d.l. vltim.C.de Honorat.codicil.in Theod. & d.l.*5. *C.de metat.lib.*12. vbi pro *iter agens*, legendum eſt *inter-agens, vel inter-agentes, & d.l.*1.*C. de ſilent.eod.lib.*ibi: *Videlicèt inter-agentes taxari.*

Y aſsimiſmo * *Adſcriptos, Adſcripticios,ò Allectos*, por el Tri- 151
bunal,ò Colegio donde entravan,ò quedavan diputados, ò agregados, como parece de la *l.*1.*d.tit.de Honorat.codicil. & l.*10.*de Prat. in C.Theodoſ.l.*7.*& ſeqq. C.de domeſt.& protect.l.*1.*de præpoſ.Lab.l.* 19.*&* 24.*de Palatin.ſacr.larg.l.*7.*de privileg.eorum, qui in ſacro Palat.milit.eod.C.Theodoſ.*Symmach.*epiſt.*95.*lib.*7.ibi: *Sed adiſcienda eſt prærogativa militiæ, vt beneficio allectionis vtatur.* Donde Iureto en las notas dize, que *in libris Iuriſconſultorum nomen allectionis, & allectorum vario ſenſu accipitur, ſed hic ſumitur pro beneficio Imperatoris, quo quis poſt decurſos in aula, & comitatu Principis, labores, adlegebatur in ordinem Senatorium, velut quæ ex Conſularibus conſequebatur Clariſsimatus Dignitatem.*

A imitacion * de los ſoldados ſupernumerarios, ò imaginarios, 152
que inventò el Emperador Claudio, y los continuaron otros, poniendolos en las liſtas, ſolo para que gozaſſen los ſueldos,aunque no militaſſen. De los quales habla Sueton.*in Claud.cap.*23.ibi: *Inſtituit, & imaginariæ militiæ genus, quod vocatur ſupra numerum, quo abſentes, & titulo tenus fungerentur.* Y por eſto los llamavan tambien,Vacantes, Vacantivos, Adſcriptos,ò Adſcripticios, como conſta de lo que dize Lampridio *in Alexand.Severo*, ibi: *Alexander Severus iureiurando conſtringit, ne quem adſcriptum, id eſt, vacantem haberet.*

Tre-

Trebell.Pollio *in Balista: Est epistola Valeriani, qua gratias Balistæ agit, quod eius consilio nullum adscriptitium, id est, vacantem haberet, & tribunum nullum stipatorem, qui non verè pugnaret.* En cuyas notas lo advirtieron bien Casaubono,y Salmasio,y Iacob.Guther.*d.lib.*
153 1.*de offic.dom.Augustæ,cap.*14.*pag.*45. donde dize, * que a vnos, y a otros: conviene a saber, assi a Honorarios, como a Vacantes,*dignitas codicillis dabatur,& allectionis honos*, como lo muestra Casiodoro en las formulas que referirè luego. Aunque en los Vacantes por Iubilados,ò en los Adlectos, en el goze de los salarios,y en otras cosas: eran mayores los privilegios, que en los Honorarios,y por el exercicio que avian tenido, les quedava el honor del Cingulo de la Dignidad que exercieron, y en que jubilaron. Lo qual no era assi en los Honorarios.

154 Por * donde los Griegos introduxeron llamar *Cosoi* a los Administrantes,ò Vacantes, que quiere dezir, *Cincti*,ò Ceñidos. Y *Agosoi*, a los Honorarios, que quiere dezir, *Discincti*,ò Descеñidos,como consta *ex d.l.omnes* 9.*C.de metat.lib.*12. ibi: *Cæteris vero, quibus illustris dignitas sub cingulo,vel citra cingulum pro suo solo honore delata est,d.l.*2.*C.vt dignit.ord.servetur*, ibi: *Illustris dignitatis cingulum meruerint*, & ibi: *Quibus absentibus, cingulum illustris mittitur dignitatis*,& ibi: *Quibus absentibus sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis.*

155 A la qual diferencia aludiò tambien * Sidonio Apollinar *lib.*1. *epist.*9.ibi: *Avienus ad Consulatum felicitate, Basilius virtute pervenerat. Cinctus Avienus, Basilius discinctus*: que es como si dixera, que Avieno avia sido Consul ordinario, suffecto, ò vacante, y Basilio solo Honorario. El mismo Sidonio *lib.*5.*epist.*7.*Cinctis iura,discinctis privilegia.*

Porque como es vulgar, y consta de las leyes citadas, y de otras
156 muchas, * *Cingulo*, se toma translaticia,ò metaphoricamente en derecho,y en otros Autores, por la administracion, ò exercicio actual de qualquier oficio, ò Magistrado, segun lo advirtiò la Glossa *per text.ibi in l.fin.C.de præpos. sacri cubic.lib.*12. *& l.*1.*C.de domest & protect.lib.*11. Y todos los Autores que han escrito de verbis iuris, *verb.Cingulum*,Rebuff.*in l.vt Alphenus* 87 *ff.de verbor signif.* y Roberto Stephan.*in Thesauro linguæ Latinæ,verb.Cingulum.*

157 No porque * huviesse algun genero particular de Cingulo, que fues-

fuesse insignia del Magistrado, segun parece lo quiso dar a entender S.Gregorio Nazianzeno *in epist.ad Africanum*, à quien refiere, y sigue Sirmondo *in notis ad Sidonium dict.lib.1.epist.9.* sobre aquellas palabras, *pro potestate cinctuti*, donde dize: *Cinctuti, hoc est cincti, erant Præfecti, & alij omnes Magistratus, quibus gladij ius erat, quorum insignia, Cingulum*, y la Glossa *in l.fin.C.de præpos.sacr.cubic. lib.12.* donde explicando las palabras della, *Cingulo vti*, expone: *Ense fortè, vel carruca.* Lo qual se convence, porque expressamente pone como cosas distintas el Cingulo, y las Insignias, *d.l.2. C.vt dignit. ordo servetur*, ibi: *Sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis, &c.*

Sino * porque despues que començaron los Consules a alçarse, y 158
ceñirse las Togas para las batallas, se recibiò el ceñirse tambien los soldados, por donde Horacio *in Arte Poetica* los llamò Cinctutos,

Cinctutis non exaudita Cethegis.

y nuestras leyes estar *in procinctu*, al hallarse en estado, disposicion, ò expedicion de pelear: y de aì, porque para exercitar qualquier otra obra mas acomodadamente se hazia lo mismo, se tomò la palabra, *Cingulo*, como por synonoma de la palabra, *Exercicio*, como lo advierten, y pruevan los Autores citados: y mejor que todos * 159
Casiodoro *Psalm.29. Cingulum significat, quod ad Iudicis pertinet dignitatem. Nam cincta potestas in ipso vocabulo noscitur constituta. Sic enim cinctum dicimus Iudicem, quando eius fasces, honorèsque declaramus, illustratus honore cinctus; cinctus, & cingulum Iudicis, &c. & lib.6.variar.in formula Patriciatus 2.* ibi: *Hinc est, quòd & Honor ipse cinctus, est cingulum fidele, &c.* Y mas adelante, *eodem lib. form. 12.* llama Ocioso a este Cingulo de los Vacantes, ibi: *Ociosi cinguli honore præcincta dignitas.*

Y alli, * y en las dos varias antecedentes, pone las Formulas de 160
los Codicilos, ò Patentes con que se solian conceder las Dignidades de Vacantes, Proceres, y Illustres, y de la Comitiva primi ordinis, entre los Condes, que llamavan Consistorianos, que * eran los que 161
assistian a los mas secretos consejos del Principe, *l.1.§.1. C.de novo, C.faciendo, l.2. C.de Advocat.diver.iud.l.vlt.* C.*de discuss. & l.2. & per tot.*C.*de Comitib. Consistor.lib.12.* cum alijs traditis per Pratenum, & alios, *de verb.iur.verb.Comites Sacri Consistorij.* Y de las causas, y razones que movian, ò obligavan a los Reyes a concederlas,

que eran premiar,y remunerar a los benemeritos,y consolar siquiera con este Honor a los impedidos. Y por ser las palabras de estas Formulas tan al proposito del intento a que este papel se endereça, no quiero escusar de inserir en èl las que tuviere por mas substanciales.

FORMVLA X. QVA PER CODICILLOS VACANTES PROCERES FIANT.

162 *Periclitarentur * gravitèr boni mores, si aut solis divitibus, aut corpore valentibus, præstarentur tantummodo dignitates; dum multos invenias excubias Palatij refugere, qui magis possint laudabili conversatione fulgere. Multis enim facultas sua non sufficit ad triumphum: multis philosophantibus corporis valetudo subtrahitur: & fit plerùmque vt Sapientes irremunerati iaceant, si semper homines ad honores Comitatensi observatione perveniant. Rarum est vni multa confluere, cùm omnibus debeat Regnantis pietas subvenire. Quid si expensas Consulatus pauper nobis expavescat? Quid si Sapientia Clarus Præfecturæ nequeat sustinere molestias? Quid si pondera Quæsturæ affluens lingua formidet? Quid si reliqui fasces molestiarum tædio vitentur fortè quàm meritis? Nonne si à magnis viris talia fugiantur, in verecundia nostræ mansuetudinis quamdam repulsam suscipiunt dignitates? Quanto iustius bono Principi irremuneratum nihil relinquere, quod facit Naturæ laudabile? Sapientia est, quæ honores meretur; totum aliud extrinsecus venit. Sola est prudentia, quæ rebus omnibus præponitur, quando in homine fœlicitèr invenitur. Sit apud nos, & fortunis integerrimus Consularis: sint & sine longo labore Primates: habeant exercitia præmia sua: sed & iste honorabilis locus sit, qui tantùm meritis comparatur. Nèque enim absurdè leges sacratissimæ censuerunt, eos quos bonæ opinionis fama commendat, Codicillis Vacantibus tales quærere summitates. Quos etsi facultas in tanti honoris apparatu desereret, virtus conscia non celaret. Animati sunt ad talia, qui de sua videbantur desperare fortuna. Hoc & validissimus ad labores, hoc & imbecillis corpore meretur ad laudes. Nam omnes sub diversitate prædicantur, quos huiusmodi nomen honoris amplectitur: Et magis nescio quid amplius meriti extorsisse creditur, quod rem laborantium ociosus meruisse sentitur. Atque ideò præsentibus codicillis, &c.*

FOR-

FORMVLA XI. ILLVSTRATVS VACANTIS.

*Constat * fœlicem esse Rempublicam, quæ multis ciuibus resplendet* 163
ornata. Nam sicut Cœlum stellis redditur clarum, sic relucent Vrbes lumine dignitatum. Non quia fiat homo alter honoribus, sed quia modestior efficitur, à quo conversationis ordo melior postulatur. Quis enim opinionem suam vituperabiliter tractare velit, quàm specialiter ad laudes electam esse cognoscit? Illum siquidem honores glorificant, quem commendat & vita. Nam malo instituto viuere, nec Principi fas est: quãdo & de illo populus occultè potest dicere, cui mores suos publicè nullus ausus est imputare. Cape igitur pro fide, ac laboribus tuis Comitiuæ domesticorum Vacãtem: vt & tuis ciuibus decoratus appareas, & quod est dulcissimum mentibus bonis, iugiter propriis vtilitatibus occuperis. Quid enim fortunatius, quàm agrum colere, & in Vrbe lucere, vbi opus proprium delectat Authorem, nec aliquid fallendo conquiritur, dum suauis horrea labore cumulantur? Quapropter nos dedimus delectabilem honorem, tu conversationis associa dignitatem (nam vtràque sibi coniuncta sunt, vnum pendet ex altero: non coalescunt sparsa semina, nisi etiam terræ qualitas fuerit operata) habiturus messem de nostra gratia copiosam, si à te iudicia nostra cognoverimus opportunè fuisse tractata.

FORMVLA XII. COMITIVÆ PRIMI ORDINIS VACANTIS.

*Magnum * quidem multis, & inter vices videtur esse geniatum, pu-* 164
blicæ vtilitati probis actionibus occupari. Sed quanto fœlicius honorem splendidum sumere, & cogitationum molestias non habere. Interdum enim assidui labores etiam ipsas ingratas faciunt dignitates: dum imbecillitas humana citò solet sustinère fastidia, & quod prius ambisse creditur, postèà vitare velle sentitur. Sed hoc multo præstantius adesse conspectibus Regijs, & abesse molestijs, gratiam habere loci, & vitare contumelias actionis: Dulce est aliquid sic mereri, vt nulla possit anxietate turbari: dum multo gratius redditur, vbi prosperitatis sola gaudia sentiuntur. Hunc igitur honorem, quem tibi respicis otiosa remuneratione præstitum, qui nimium laborantibus antiqua noscitur provisione collatus, vt Rectores Prouinciarum anni actione laudatos, vix ad tale

culmen adducerent, quibus confitebantur plurima se debere. Consiliarij quòque Præfectorum conscientia clari, dictatione præcipui, qui in illo actu ampliſsimæ Præfecturæ sic videntur exercere facundiam, vt ad vtilitates publicas expediendas, alteram credas esse Quæsturam. Unde frequentèr & nos Iudices assumimus: quia eos doctiſsimos comprobamus. Quid ergo de tali honore sentiatur, agnosce: quando Præfecti vi i, tot laudabilibus institutis huiusmodi inveniunt præmia dignitatis: & meritò, cum tanta pompa ceditur, quæ Senatorij quòque ordinis splendore censetur. Spectabilitas clara & Consistorio nostro digniſsima, quæ inter illustres ingreditur, inter proceres advocatur: Ocioſi cinguli honare præcincta dignitas, quæ nullum novit offendere, nullum cognoscitur ingravare, & super omnia bona concitare nescit invidiam. Quocirca provocati moribus tuis, Comitivam tibi Primi ordinis ab illa indictione Maiestatis favore largimur: vt Consistorium nostrum sicut rogatus ingrederis, ita moribus laudatus exornes: quando vicinus honor est illustribus, dum alter medius non habetur. Delectet te imitari, quos proximitate contingis. Tunc locum amplum, & honorabilem facis, si te moderata consideratione tractaveris. Admoneat te certè, quod suscepta dignitas Primi ordinis appellatione censetur: Utique quia te sequuntur omnes, qui spectabilitatis honore decorantur. Sed vide, ne quis te præcedat opinione, qui sequitur dignitate. Alioqui grave pondus invidiæ est, splendere cinguli claritate, & morum lampade non lucere.

165 Destas Dignidades, * asi *Vacantes*, como *Honorarias*, gozaron Varones insignes en varios tiempos, y las de Senadores Romanos sin cingulo, se solian embiar a muchos, que ni avian estado, ni pensavan estar en Roma, casi tan frequentes, como el derecho de Ciudadanos de la misma Ciudad, como se colige de la *d. l. 2. Cod. vt dign. ord. servet* ibi: *Quintum eorum; quibus absentibus similitèr sine cingulo mittuntur Illustris insignia Dignitatis.* Y de relacion de varios Autores lo puso en Compendio Beyerlink *in Theat. vit. human. litt. P. pag.* 551. cuyas palabras dexo de referir por no dilatarme; contentandome con poner el exemplo de * Bartolo, que fue Consejero Honorario del Emperador Carolo IV. que tambien le concediò por escudo de armas, ò insignias vn Leon rapante sangriento con dos colas en campo de oro, como èl lo refiere *in Extravag. ad reprimendum, in princ. & in tract. de insign. & arm. circa princ.* y refiriendo a otros Tomas Diplovatatio en su vida, Catelian. Cotta *in*

166

me-

memor.iur.verb.Iurisconsulti,verſ.Bartolus,Decius,Angel.Iaſ.Purpurat.& alij *in l.1.D.de offic.eius*, & Menoch.*de arbitrar.centur.1.caſu 68.num.41.*

Y * Barth.Caſſan. dize de ſi *in Catalog.glor.mund.p.6.conſid.5.* 167
que èl tuvo letras de Conſejero ad honorem del Rey Luis XII. de Francia: y que aunque ſe les davan con exercicio, no quiſo vſar dellas,por no dexar lòs libros que eſtava eſcriviendo.

Y no es menos digno de particular ponderacion * el de Iulio 168
Auſonio,padre de Auſonio Gallo, el que fue llamado Magno,ſegun ſe eſcrive en ſu vida, *propter egregiam eruditionem, & quos geſsit ſummos honores.* Del qual refiere el miſmo Auſonio ſu hijo en el *Edyll.*30.que tuvo en eſta forma la Prefectura de Illyrico, que es la Eſclavonia,por eſtas palabras.

Ipſe nec affectans, nec detrectator honorum,
Præfectus Magni nuncupor Illyrici.

donde Elias Vineto ſu Comentador,dize:*Solo nomine Præfectus.*

En la forma * que el miſmo en el miſmo Edyllio avia dicho, que 169
tuvo la Dignidad Senatoria en la Curia,ò Senado Romano, y en el Burdigalenſe, ò en eſte, y el Vaſatenſe ,que de vna,y otra forma lo explica el proprio Vineto:

Vicinas Vrbes colui,patriàque,domòque.
Vaſates patria,ſed lare Burdigalam.
Curia me duplex,& vtèrque Senatus habebat,
Muneris exortem, nomine participem.

lugar muy ajuſtado a mi intento,pues por favor,y merced de V.M. gozo juntamente del Titulo,y Honor de dos tan Supremos Conſejos,y en cuya expoſicion Andres Alciato *lib.4.diſpunct.cap.3.* expone bien:*Nomine participem*, id eſt,*ſolo,& inani nomine Senator fui.*

Y por èl ſe moviò a opinar, que * eſte genero de Magiſtrados, 170
que ſolo gozavan de la Dignidad, pero carecian de la adminiſtracion, y commodos della, ſe llamavan *Exconſules*, *Exſenatores*, *&c.* alegando tambien en argumento la *l.petitionem, C.de Advocat. diverſ.Iudic.* donde los Emperadores Leon, y Antennio dizen, que conceden al Patron, ò Abogado Fiſcal, *per biennium Exconſularis moderatoris Provinciæ dignitatem.* Pero yo no me conformo con eſta opinion, ni con otra que luego pone el miſmo Alciato, de que lo miſmo era *Exconſul*, que *Conſul*; *Exſenator*, que *Senator*: ſino que el

vicio, y barbariſmo del tiempo introduxo en la lengua Latina eſta corruptela. Porque tengo por mas cierta, y ſegura la de Pedro Crinito *lib.10.de honeſt.diſcip.cap.12.* que ſiente, que *Exconſules* ſe llamavan los que avian exercido eſte cargo, pero ya le avian acabado, y depueſto: y aſsi en los demàs Magiſtrados. De ſuerte, que al que en tiempo, y lenguage de Ciceron llamaramos *Conſular*, en el de Iuſtiniano, y otros Emperadores, y Autores de aquella data, le llamaron *Exconſul*, como lo advierte S. Iſidoro *lib.9.Etymolog.cap.* 3. ibi: *Exconſules autem dicti, quòd iam à Conſulatu exierint, ſive diſceſſerint, peracto vicis ſuæ anno*, Accurſius *in proœm.Inſtit.* §. *cùm autem, verb.Exquæſtore*, vbi etiam Balduinus, & alij, y todos los que han eſcrito de verbis iuris, *verb.Exconſul*, & ſimilibus: y lo confirma la *l.* 19. *quor.appell.non recip.in Cod.Theodoſ.* donde ſe llama *Exantiſtes*, qui Antiſtes olim fuit, *quoniam Cronopius Exantiſtes*, y Ammian. Marcel. *lib.21.* donde llama *Exregem* a Vadomario, porque lo avia ſido de los Alemanes, aunque ya eſtava deſpojado del Reino. Y en eſta miſma expoſicion conviene Celio Rhodigino *lib.25.antiq.lect. cap.12.in fin.* aunque reconoce, que no es muy latina, *quia paulò etiam inſolentius lapidata quibuſdam, proſciſsàque vocabulis ſubagreſtibus*, y con eſta ocaſion dize algo de Iuſtiniano, y como Suidas, y otros le tuvieron por Analphabeto, ò ignorante de leer, y eſcrivir.

171 El verdadero * Honor, como ſantamente lo advirtiò San Ioan Chriſoſtomo, *de reparatione lapſi*, no es otra coſa, que la Virtud del Animo, ò Anima. Y eſte, ni le dan los Ceſares, ni ſe adquiere con la adulacion, ni ſe compra con el dinero, *Nihil fucati in ſe habet, nihil ſimulati, nihil occulti. Huius honoris ſucceſſor eſt nullus, nullus eſt ac-*
172 *cuſator, nullus ingratus.* Pero * tomado en el ſentido comun, Santo Thomas, y los que comunmẽte le ſiguen *in 2.2.q.129.art.4.& q.103. art.1.ad 2.* le llaman, y definen propriamente: *Premio de qualquier virtud, y mueſtra, teſtificacion, ò reverencia de la Excelẽcia que en otros reconocemos por ſu virtud, por ſu ſabiduria, por ſus pueſtos, oficios, y dignidades, ò por otras perfecciones morales, ò reales que Dios les aya comunicado natural, ò ſobrenaturalmente.*

Y todo lo abraçò Sebaſtiano Medices *in tract.de definit.p.2.* diziendo: *Honor eſt prærogativa quædam ex vitæ, morùmque probitate, & quandòque ex fortunæ cauſa, qua quis à vilibus perſonis, ſimplicibuſque plebeis diſtinguitur.*

Y aun mejor Baldo *in cap. licèt cauſam, de probat.* ibi: *Honorantia eſt actus, qui alicui tribuitur, vel exhibetur in ſignum honoris, habens aliquam vtilitatem, vel exhibitionem operarum, vel ſignum obedientiæ, leg. ſi non ſortem, § libertus, D. de condict. indeb. l. honorem, D. de obſeq. à liber. patr præſtand. l. Civitatibus, D. de legat. 1.*

De que juntaron * mucho Caſſaneo *in Catal. glor. mund. 1. p. per tot.* Flaminio Nobilio, y el Taſſo en ſus tratados *de Honore*, Hieronimo Oſſorio *de Nobilit.* Pedro Creſpetio, Sylveſtro, y otros *in ſuis ſummis, verb. Honor.* Iodoco Lorichio *in Theſaur. novo Theolog. eod. verb.* Navarro *tom. 3. in cap. inter verba 11. q. 3.* Paruta *de perfect. vit. Politic. lib. 3.* Ruridano *in Politic. lib. 3. q. 9.* Laurencio Beyerlink *in noviſſ. Theatr. vit. human. litt. H. verb. Honor ex pag. 107.* 173

Y elegantemente * San Iſidoro Peluſiota *lib. 4. epiſt. 16.* donde nos enſeña como nos devemos aver en repartirle, diziendo: *Reddendus eſt honor ei, qui honore dignus eſt, & ita quidem, vt nec adulationem adhibeamus, nèque illius benevolentiam captemus (metuendum eſt enim; ne quis per hæc in vilitatem, & contemptionem incidat, & aſſentationem quamdam ſcurrilem exercens, ſemetipſum probro afficiat) ſed cum decoro conveniente id quod decet vnicuique tribuendum eſt. Fieri enim poteſt, vt debitum, non convenientèr, nec vt decet reddatur.* 174

Como el dar, ò hazer eſte Honor, y reſpeto ſe origina de varias cauſas, atendiendo a ellas, ſuele * tener tambien, y mudar varias, y diverſas ſignificaciones eſta palabra, ſegun la ſugeta materia à que ſe acomoda, ò dirige. Y entre ellas es vna, y la mas frequentada, la reverencia que ſe deve a los Magiſtrados, en cuyo ſentido vsò de ella S. Pablo *in epiſt. ad Roman. cap. 13. verſ. 7.* diziendo: *Reddite ergo omnibus debita: cui tributum, tributum: cui vectigal, vectigal: cui timorem timorem: cui honorem, honorem.* 175

Y los * miſmos Magiſtrados ſe llamaron *Honores*, como arriba diximos. Porque no huvo Republica, por Barbara que fueſſe, que ſe los dexaſſe de hazer muy grandes, deſtocando las cabeças, levantandoſe, ſaludandoles, y dexandoles libre el paſſo, apeandoſe de los cavallos, y acompañandoles quando los encontravan, dandoles en lugares, y concurſos la precedencia, y vſando con ellos otras diverſas corteſias, reverencias, y ceremonias, aſsi reales, como verbales, en que los igualavan caſi a los Principes, y muchas vezes aun * a ſus dioſes. Nombre, que tambien ſe le dàn las ſagradas letras *Pſalm. 81.* 176 177

Deus

Deus ſtetit in Synagoga deorum: in medio autem deos iudicat. Ego dixi dij eſtis, & filij excelſi omnes. Maſtrillus alia adducens *de Magiſtrat.lib.5.cap.3.n.2.*& noſter D.Franc.Amaia (nuper heu, ingenti damno Reipublicæ litterariæ nobis ereptus) *in l.prohibitum,C.de iure Fiſci,lib.10.n.6.& ſeqq.*

De que hablò largamente Platon *lib.6.de legib.* Ariſtot.*lib.7.Polit.cap.12.& lib.1.Rhetor.ad Theodect.* donde dixo con magiſterio:

178 *Honoris * partes ſunt ſacræ memorationes, decantationes carminum, aut ſolutæ orationis ad laudes recitatio; loci vel primi conſeſſus, ſepulchra, imagines, publici victus. Ad hæc etiam barbara, vt inclinari, loco cedere; munera quòque; ſed alia apud alios honoratiora,* Senec.*epiſt.* 64.& 95.Plutarc.*in Quint.Fab.& in Syla.* Tit.Livius *lib.*4.& 8.Valer. Maxim.*lib.2.cap.2.* Cornel. Tacit.*lib.3.Annal.* Quintilian.*in dial.de Orat.* Agellius *lib.2.noct.Atticar.cap.2.* Apuleius *lib.3.florid. verſ.Siquidem conſpicantur.* Signantèr (vltra alia iura) *l.26.tit.9.* & *l.18.tit.13.p.2.* con otras muchas coſas que latamente junta Alexan. ab Alexand.& eius Addition.Tiraquel.*lib.5.gen.c.2.& 24.* Caſſan. *in d.Catalog.1.p.conſid.26.* Briſſon.*de formul.lib.2.* Iuſt.Lipſius *lib.1. elect. cap.23.* & Cæſar Barthius *in notis ad Claudianum, pag.311.* donde tratan de la coſtumbre de levãtarſe en pie en viendo los Magiſtrados, Maucler. *in Monarch.4.p.lib.9. cap.1.& 3.p.lib.2. cap.4.* Bobadilla *in Polit. lib.1.cap.12.n.57.lib.3.cap.1.n.45. & cap.2.nu.9.* Stephan.Gratian.*2.tom.diſcept.cap.284.* donde cuenta vna notable hiſtoria de San Hilario, *& iterum tom.3.cap.538.præcipuè n.61.* Maſtrill.*de Magiſtratib.lib.5.cap.3.per tot.* Giurba *conſ.38.n.17. & ſeqq.* Franc.Zipæus *in tract.de Iudicib. & Magiſtrat.lib.2.cap.2.pag.103.* Calliſt.Ramirez *de lege Regia Aragon.§.7.ex n.8.* y latiſsimamente Laurenc.Beyerlink *enſu noviſsim.Theat. vitæ humanæ, litt.H. verb. Honor,ex pag.109.& litt.P.pag.599.* y Yo,refiriendo otros,*in 2.tom. de Indiar.Gubernat.lib.4.cap.4.n.24.& ſeqq.*

179 Porque * ſiempre han conocido,y entendido, los que han llegado a conocer,y entender algo, que en eſte reſpeto, honor, reverencia, y obediencia de los Magiſtrados, conſiſte la conſervacion, y adminiſtracion de los Reinos, y de la recta juſticia, que es la alma de ellos, como lo enſeñò Ariſtot.*lib.4.Politic.cap.6.* y otros muchos Autores que refiere Maſtrill.*lib.5.de Magiſtrat.cap.3.n.40.* Matth. Tympus *in ſpecul.Magiſtrat.1.p.ſig.16.* Azeved.*in Curia Piſana,lib.2.cap.2.*

n.8.

*n.*8.Bobadill.*d.lib.*1.*cap.*3.*n.*44. Y el Docto Consejero de V.M. D. Iuan Bautista de Larrea, en el tratado que imprimjò, y dedicò a V.M.intitulado por la Autoridad de los Ministros,*pag.*1.

Y assi * las leyes tienen,y castigan por sacrilegio,solo el atreverse 180
vn particular, por noble que sea, a contender con los Magistrados Ilustres, en lugares, y precedencias, como lo dize Alciato *lib.*1. *de verb.signific.column.*24.*circa princip.* a quien refiere,y sigue D.Francisco de Alfaro *de offic.Fiscalis,gloss.*31.*n.*5.*pag.*243.y Cassiodoro * 181
dize *lib.*1.*epist.*31.que por Edictal Programa tienen definido los Reyes, que el Prefecto castigue, y vengue las injurias que se hizieren a Senadores: *Atque ideò Edictali Programmate definimus, vt si atroces iniurias in quempiam Senatorum vox iniusta præsumpserit, noverit se à Præfecto Vrbis legibus audiendum, vt pro facti qualitate discussa, accipiat promulgatam iure sententiam.*

Y aunque es verdad, que * no deven los Magistrados ser demasiadamente ambiciosos de estos Honores, ni muy atentos, severos, 182
y rigurosos en exigirlos, como lo mostrò con su exemplo Augusto Cesar, de quien cuenta Suetonio en su vida, que por escusar ceremonias, entrava de noche en muchas Ciudades; y Ciceron lo aconsejò a su hermano,proveido Prôcôsul, *in epist.ad Quint.fratrem,vers. Sit lictor non sua*, y Plinio Iunior lo alabò en Trajano *in Panegyrico, vers.Nec enim stipatus*,Cassiod.*d.epist.*31. ibi: *Vos enim, quos semper gravitas decet, nolite truculenter insequi inania verba populorum; convicia enim, nèque gaudium pariunt, nèque de lætitia procreantur, &c.* iunctis pluribus alijs, quæ adducit Alexand. ab Alexand.*dict.lib.*2. *Gen.cap.*19.Bobadill.*in Polit.lib.*3.*c.*1.*n.*45.& Giurb.*d.cons.*38.*n.*11.

Tambien lo es, * que pecan en no pedirlas, ò defenderlas, si ven 183
que de lo contrario se puede ocasionar algun perjuizio,ò menosprecio a sus personas, y dignidades, ò a los que les huvieren de suceder en ellas, pues aun las mismas leyes les mandan, que pongan todo su ingenio,y estudio en acrecentarlas, *l.observandum* 19.*in fin.D.de off. Præsid.*ibi:*Vt auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat,l.*1.*D.de postulan.*ibi:*Suæque dignitatis tuendæ,& decoris causa,l.*49.*in fin.tit.*5. *p.*1.ibi: *Deve acrecentar la honra de su dignidad con su sabiduria, porque no sea despreciado,l.*12.*&* 15.*tit.*13.*p.*2. cum alijs, quæ latè tradit Menoch.*de arbitrar.casu* 280.*&* 521.Cassan.*in d.Catal.glor.mund.in præfat.col.*3.*&p.*8.*consid.*6.Iul.Clar.*recep.sent.S.fin.q.*35.*n.*26. Avi-

les *in cap.3.Prætorum,verb.Iurisdiccion*, Avendañ.*de exeq.mand.1.p. cap.5.n.8.*Redin.*de Maiest.Princip.fol.32.n.134.*Giurba *d.conf.38.n. 12.& 18.*Gratian.*d.discept.283.n.25.& 26.* Constant. Rugerus *conf. 56.ex n.2.*y Yo juntando otras muchas cosas,y probando quan licita sea esta defensa, quan graves,y estimables los puntos de Honores,y Precedencias,ò Preheminencias,y quan cruel contra si mismo el que no procura bolver por ellas, en mi tratado, ò Alegacion de la precedencia del Consejo de Indias al de Flandes,§.3.*ex n.20.*

184 Yo * solo me contento al presente con apuntar las que entiendo se deven en rigor de justicia à las Plaças que llaman *Honorarias, Vacantes,ò Iubiladas*, por mostrar la estimacion que hago de la que con este titulo V.M.se ha servido de concederme, de quien como es

185 proprio repartir los Honores, * assi lo es, y deve ser el gustar que todos guarden los concedidos, iuxta illud Esther.*cap.6.Sic honorabitur, quemcùmque Rex voluerit honorare,l.1.C.de domest.& protect.lib. 12.vbi glossa final,*ibi: *Pœna enim sacrilegij similis erit, si ijs honorificentia non deferatur,qui contingere nostram purpuram digni sunt existimati,l.vnic.C.de præpositt.laborum, eod.lib.* Laudensis *in tractat.de Principe,q.205.* Cœpola *in tract.de Imperat.militum deligendo,§.per Imperatorem,n.5.& 9.*cum alijs quæ adduxi supra *num.*

186 Y que * al nombre Honorifico,le correspondan tambien sus efetos, *arg.cap.Cleros 21.dist.l.his in fine , Cod.de defens. Civit.§.est & aliud,Inst.de donat.*cum alijs per Præsid.Valenz.*conf.82.n.75.76.& 77.vol.1.*& Camillum de Laratha *conf.87.n.35.& seqq.*

187 Y assi assiento por llano, que * a las Honorarias, Vacantes,ò Iubiladas, se les deven las mismas honras, y preheminencias , que a las Actuales, en todo lo que no se halla especialmente limitado,ò diferenciado, como se colige de los textos,y Autores que he referido, y en particular de la *l.1.C.de silentiar.lib.12.*ibi: *Decuriones nostri Palatij post emensum fidelitèr obsequium,postque deposita sacramenta militiæ , electionem habeant , sive ex Magistro officiorum, velut agentes, dignitatem consequi à nostra Maiestate maluerint : sive inter viros Illustres Comites domesticorum, videlicèt inter agentes taxari: vt tam in adoranda nostra serenitate, quàm in salutandis administratoribus, & reliquis, prædicti honoris privilegijs , necnon in nostro Consistorio his Honor omnifariam observetur,leg.3.eod.tit.*ibi : *His addimus , vt cùm optatam acceperint quietem,& inter Viros Illustres Senatores cœperint nu-*

numerari honore Curiæ ſine aliqua functione lætentur, immunitatiſque gaudio plena dignitatis lætitia potiantur, &c. l. vlt. C. de Primicer. lib. 12. ibi: *Hoc etiam adijciendo, vt Primicerius poſt depoſitam publicam numerorum ſollicitudinem, ac ſi ipſam geſsiſſet adminiſtrationem, cuius conſequitur dignitatem, Magiſtri officiorum pro antiqua conſuetudine inſulas ſortiatur, &c.* Caſsiod. *lib.* 6. *variar. form.* 10. *in fin. iam ſupr. cit.* ibi: *Nam omnes ſub diverſitate prædicantur, quos huiuſmodi nomen Honoris amplectitur*; iunctis alijs, quæ tradit Caſſan. *d. Catal. p.* 6. *conſid.* 4. Ponte *de offic. & poteſt. Proreg. tit.* 3. *de elect. offic.* §. 8. latiſsimè Rovitus omnino videndus, *d pragm.* 1. *de titulor. abuſu, ex n.* 25. & Menoch. *de arbitr. cent.* 1. *caſu* 68. *ex n.* 38.

Donde prueva, * que los Conſejeros de los Reyes, ſon equiparados a los antiguos Senadores Romanos, *l. quiſquis, C. ad leg. Iul. Maieſt.* Y que gozan como ellos el titulo, dignidad, ò renombre de Iluſtres, aunque ſean ſolo *Honorarios*, y ſin adminiſtracion. De que es texto expreſſo la *l. vlt. Cod. vbi Senat. vel Clariſſ.* ibi: *Viros autem Illuſtres in hac inclyta Urbe degentes, qui ſine adminiſtratione honorarijs decorati fuerint codicillis, l.* 2. *C. vt dignit. ord. ſervet.* ibi: *Secundò veniant Vacantes, qui præſentes in Comitatu Illuſtris dignitatis cingulum meruerint.* 188

De donde es digno de reprobar Decio *in l.* 1. *n.* 15. *D. de offic. eius*, en quanto quiſo dezir, que ſolo ſe puede dar eſte titulo de *Iluſtres*, a los Conſejeros que exercen, y que Bartolo no gozò dèl, por no aver exercido. Porque lo contrario es mas cierto, como parece por lo que ſe ha dicho, y aſsi le refuta Menoch. *vbi ſupr.* y tambien Purpurato *in d. l.* 7. *n.* 133. *D. de offic. eius.* 189

Aunque * en el *n.* 120. reconoce, que para que los Honorarios, ò Vacantes tengan mas luſtre, avian de procurar que en ſus titulos ſe puſieſſe clauſula, de que pudieſſen entrar, y aſsiſtir en los Conſejos, ò Conſiſtorios del Principe quando les pareciesſe. Pero no por eſſo les niega, que aunque no ſe ponga, dexen de gozar el Titulo de Iluſtres, y las demàs preheminencias concernientes a ſu dignidad *Honoraria.* 190

Como * en los Condes, y Duques, que no tienen Eſtado, y en los Doctores, que jubilaron por aver leido veinte años, y gozan de eſtos titulos abuſivos, ò nudos, y en los Patriarchas ſin Patriarchado, y Obiſpos Titulares ſin Igleſia, que llaman de Anillo, y Canonigos 191

que dizen de Yerva,lo pruevan la *l.Provincialium,C.de erogat.milit. an.lib.12.l.1.* vbi DD. *C. de profess.qui in Urb.Constantinop. lib.12. cap.legimus 93.dist.*cum alijs adductis per Iaff.*n.*12.& Dec.17.*in d.l. 4.D.de offic.eius,* Caccialup.*de debit.susp.q.*5.*princip.fol.*150.*in tom.* 3.*tract.p.*2.Cardin.Iacob.*de Concilio,lib.*1.*art.*1.*n.*134.*& seq.* Bonus de Curtili *in tract.de nobilit.*3.*p.n.*110.Petrus Lenauder.*de privileg. Doct.*4.*p.q.*1.*n.*2.Constant.Roger.*de summo bono,n.*14.*fol.*3.*in tom.*3. *tract.p.*2. Paris de Puteo *de re milit.lib.*7.*n.*3. Matth. Bruno *in tract. de cess.bon.q.*10.4.*q.princ.n.*7.*fol.*185.*in tom.*3.*tract.p.*2.Martin.Laudensis *in tract.de dignitat.q.*55.*fol.*1.*in tom.*16.*tract.* Tiber.Decian. *cons.*83.*n.*31.*lib.*3.Abbat.*in cap.*1.*in fin.de Cleric.non resid.*Alciat.*in l.liber homo* 67.*D.de verb.oblig.* Menoch.*d.casu* 68.*ex n.*43. Anton. Gom.*in l.*83.*Taur.n.*17.*vers.Duodecimum,*& Mastrill.*de Magistrat. lib.*4.*cap.*10.*à n.*7.

192 Y lo mismo dà a entender * en los Oficiales,ò Magistrados subrogados en lugar de otros, con permision del Principe,Mar.Giurb. *cons.*99.*n.*13.32.*&* 33. refiriendo para esto muchos Autores. Aun-

193 que * en los Consules Romanos que llamavan Suffectos,que eran los que se nombravan para suplir por los Consules ordinarios, en casos de muerte, ausencias,ò enfermedades, como lo dà a entender la *l.*2.§.*Labeo,D.de orig.iur.*&D.Isidor.*lib.*10.*Etymolog.*no se observava esto,porque ni de ellos se contavan los años,ni se les guardava igual honor,y respeto, que a los proprietarios, segun se colige *ex l.*4.*C.de Consul.lib.*12.*l.fin.C.de Decurionib.lib.*10.ibi: *Vel Consul, vel Consularis,Novell.*62.§.*vt Vicariæ,Novell.*70.*in princ.*elegantèr Auson. Gallus in gratiarum actione,ibi: *Sed Consulatus ille cuiusmodi? Ordinario suffectus, bimestris spacio interpositus, in sexta anni parte consumptus, quærendum vt reliquerit tantus Orator,quibus Consulibus gesserit Consulatum.*Symmach.*lib.*9.*epist.*120.vbi Iuretus *in notis,*Seneca *lib.*3.*de ira,cap.*31.ibi: *Dedit duodecim fasces,sed non fecit ordinarium Consulem,*vbi Iust.Lipsius, Sidon. Apollinar.*lib.*1.*epist.*11. ibi: *Primus inerat cornu siniſtro Consul ordinarius Severinus*, vbi Ioann. Savaro. Ælias Vinetus ad Auson. *vbi supr. & epigram.*20. & latiùs Adrian. Turnebus *lib.*5.*adversar.cap.*10. Brisson, & cæteri, qui de verbis iuris scripserunt,*verb.Suffectus,*& Guid.Pancirol.*lib.*1.*variar. cap.*32.

194 De manera, * que no se disminuia,ò desestimava la dignidad de

las

las Plaças de que voy tratando, por ser solo *Honorarias*, y sin exercicio, pues es cosa llana, que pueden consistir sin administracion, como queda probado, y consta de la *l. sciendum*, §. 1. *vbi gloss. verb. Coloniæ, & l. fin.* §. *Divus, D. de cens.* Philip. Probo *in Addit. à Ioann. Monach. in rubric. de præbend. in* 6. Cassan. *d.* 6 *p. Catal. cons.* 5. *vers. Honorarij*, Ponte *cons.* 134. *n.* 16. *& cons.* 135. *n.* 11. *lib.* 2. Marin. Freccia *in tract. de subfeud. tit. quis dicatur Dux, n.* 56. *& seqq.* Præses Valençuela *d. cons.* 82. *n.* 47.

Y antes, como este mismo Autor doctamente advierte en el *n.* 48. siguiente, * el quitarles la administracion, y otras vtilidades, deve obrar, que se aumenten las prerogativas de los Honores. *Et eo ipso* (inquit) *quòd caret vtilitatibus, quas habebat, tolli non debent, sed augeri Prærogativæ honoris.* 195

Y yo añado, que * vno de sus mayores privilegios, y favores consiste en el mismo carecer del exercicio, y ocupacion ordinaria, porque en proveerlas en esta forma, se echa de ver, que el Principe que las concede, no quiso mirar, ni miró tanto la necessidad de la causa publica, quanto el bien, y consuelo particular del Ministro, assi honrado, y favorecido; y le podemos aplicar lo que en otro proposito dixo el I. C. Papiniano *in l. ex pluribus* 43. *D. de administrat. tut. Nec enim causæ, sed personæ succurritur, quæ meruit præcipuum favorem.* 196

Y porque * su administracion, y exercicio actual, es el que las suele hazer molestas, y peligrosas, segun consta de los Textos, y Autores que para esto dexo citados, y particularmente de Cassiod. *d. lib.* 6 *form.* 10. *ad fin.* ibi: *Et magis nescio quid amplius meriti extorsisse creditur, quod rem laborantium ociosus meruisse sentitur. Formul.* 11. ibi: *Cape igitur pro fide, ac laboribus tuis Comitivæ Domesticorum Vacantem, vt & tuis civibus decoratus appareas, & quod est dulcissimum mentibus bonis, iugiter proprijs vtilitatibus occuperis.* Y aun mejor en la *Formul.* 12. que toda insiste en esto, y entra anteponiendo los Vacantes, y Honorarios a los Administrantes: *Magnum quidem multis, & inter vices videtur esse geniatum publicæ vtilitati probis actionibus occupari, sed quanto fœlicius, honorem splendidum sumere, & cogitationum molestias non habere.* 197

Lo qual * se puede confirmar, y ilustrar con lo que dixo Aristot. referido por Stobeo: *Præcipuam* (scilicèt) *dignitatem esse, non fungi honoribus, sed ab alijs honore dignum iudicari.* 198

199 Y con que, * si lo malo que los Honores (que es lo mismo que si dixessemos los Magistrados) suelen tener, son las cargas, y ocupaciones que traen consigo, que en Latin se llaman *Onus*,& *Onera*, vt probat *text.in l.munerum*,§.*iudicãdi de muner.& honor.cap.qui Episcopatum* 8.*q*.1.*gloss in cap.si contra*, *verb.Probari*,*de offic.deleg.lib.6.* Lucas de Pena *in l.vniversos*,*col*.2.*Cod.de Decurion.lib*.10. cum alijs adductis à Martha *de Tribunal.Urb.cap*.6.*n*.35. & Mastrill. *de Magistrat.lib*.5.*cap*.3.*n*.22.*& seqq*.

200 Por donde * suele ser tan ordinaria en graves Autores esta Alusion, ò Paranomasia de estos dos Vocablos *Honos*, & *Onus*, como lo notaron Rutilio Lupo *lib*.1.*de Paranomasia*, Beda *in figura* 9.*de Paranomasia*,y se vè en Cassiod.*lib*.6.*epist*.2.ibi: *Onera potius essent*,*non Honores*,*si suprà vires aliquid imponeremus invitis*,y en Sidon.Apol. *lib*.7.*epist*.17.*in Carm*.ibi: *Est tibi delatus plus onerosus honor*, *& lib*. 8.*epist*.8.*in fin.& lib*.9.*epist*.2.ibi: *Quæ tamen litteræ plurimum nobis honoris*,*plus oneris imponunt*. En cuyas notas trae otros lugares Ioan Savaro.

201 Y en las de la *epist*.3.*lib*.5.*pag*.321.prueva, * que aun los antiguos los pronunciavan mas parecidos, *Honus*, & *Onus*, como tambien lo dà a entender San Isidoro *lib*.1.*etymolog*.*cap*.26. *Onus*,*si de Onere*, *venit per O.solum scribitur*,*si de Honore cum H.aspiratione*.

202 Y aun esta * aspiracion, si creemos a Agell.*lib*.2.*cap*.3. no se començò a poner en la palabra *Honus*,ò *Honos*,hasta el tiempo de Marco Varron, el qual *lib*.4.*de ling.Latina*, dize assi : *Honor*,*seu Honos ab honesto onere*, *itaque honestus dicitur*,*quòd oneratus est*, *dictum onus est*, *vt honos*, *qui sustinet Rempublicam*,y Ioan Andres *in cap.ad aures*, *de reb.Eccles.& in cap.si Religiosus*, *de elect.lib*.6.*sup.gloss*. *verb.Obtenta*, dize, * *quòd Honor scribitur cum aspiratione*, *quia omnes aspirant ad honores*; *dictio autem Onus scribitur sine aspiratione*,*quia pauci aspirant ad Onera*.

203

204 Bien se dexa entender, * que serà mas dichosa, y descansada la suerte del que la tuviere, en conseguir la honra sin carga, la dignidad sin su malignidad, y la dulçura sin la amargura. Que es lo que tambien añade Cassiod.*d.form*.12. ibi: *Sed hoc multo præstantius est*, *adesse conspectibus Regijs*, *& abesse molestijs*, *gratiam habere loci*, *& vitare contumelias actionis. Dulce est aliquid sic mœreri*, *vt nulla possit anxietate turbari*: *dum multo gratius redditur*, *vbi prosperitatis sola gaudia sentiuntur*.

Pe-

Pero aunque sea tan cierto, y tan llano lo que de la dignidad, y autoridad de estas Plaças he referido, y probado, no puedo negar, * 205 que los nõbrados en las Honorarias, ò en las Vacantes, en que primero no aviã tenido administracion, y exercicio, eran precedidos por los q̃ actualmente servian, y administravã en los mismos Tribunales, ò ministerios de que a ellos les titularon, aunque fuessen posteriores en tiempo. Porque pareciò justo darles esta ventaja, por la ocupaciõ, y trabajo que cargava sobre sus ombros, como expressamente lo dize la *l.1.C.vt dignit.ord.servet.lib.12.* ibi: *Vt primo loco habeantur ij, qui in actu positi illustres peregerint administrationes, l.vlt.C.de tyron. eodem lib.* cum alijs supr. citatis; celebris text. *in l.omnes 5.de honor. codicil.in Theod.* ibi: *Omnes, qui extra palatium constituti, codicillis Proconsularibus, vel epistolis Vicariorum, vel insignibus Consularium emendicatis, atque adsimulatitijs, vtuntur his, quos administratio, vel militia provexit, volumus esse postpositos.* Textus adhuc melior *in l. officijs 6.eod.tit.* ibi: *Officijs publicis, atque militiæ muneribus expertes, quos habent secretæ quietis vmbracula: quibus honorum omnium species, suffragio est magis parta, quàm merito, inter se potius volumus de tempore agitare discrimen, quàm cum his vlla vsurpatione coniungere, quos non adumbratis honoribus, sed in actu positi sine mortalitate coniunximus.* Elegantemente Cassiod. que dà la razon de esto *dict. lib.6.form.10.in fin.* ibi: *Vt considerata ratione præsentis temporis, adepti honoris ordine potiaris; ita tamen vt illi modis omnibus præferantur, qui sudore maximo nostris aspectibus affuerunt. Alioqui omnes ad quietas possunt currere dignitates, si laborantes minimè præferantur otiosis, &c.*

Conduce * lo que refiere Capitolino *in Pertinace*, y tomandolo 206 de èl Guido Pancirolo *lib.2.var.cap.244.* diziendo, *quod cum Commodus allectionibus innumeros Prætores creasset, Senatus consultum Pertinax fecit, iussitque eos, qui Præturas non gererent, sed allectione accepissent post eos esse, qui verè Prætores fuissent.*

Y demàs * de los Autores ordinarios in dict. iurib. lo enseña la 207 glossa *in l.ex agentibus 4.verb.Posteriores, C.de princip.agent. in reb. lib.12.* Cuiac. *d.l.vlt. C.de Primicer.lib.12.* ibi: *At Administrantes omnibus Vacantibus, omnibus Honorarijs præferuntur,* Cassan. *d.Catal. glor.mund.p.6.consid.5.* Vincent.de Franch. loquens de Comitibus Palatinis *decis.115.* Rovit. *dict.pragm.de titul.abus.n.36.* Marin. Frec-

cia

cia *de ſubfeud.lib.2.tit.quis dicatur Dux,n.*51.*& ſeqq.* Donde infiere
208 de aqui, * que haſta que vno toma la actual poſſeſsion,y adminiſtracion del oficio, no ſe tiene por verdadero oficial, ni goza de la antiguedad, y privilegios del oficio, Boerio *de auctor.magn.Conſ.*91.*&* 144.Puteus *deciſ.*105.*lib.*3.Scaccia *de appell.q.*2.*art.*2.*n.*30.Gratian. *diſcept.forenſ.*1.*p.cap.*111.*n.*76.Ponte,& eius Addit.Thorus *d.tract. de poteſt.Proreg.tit.*3.*de elect.official.*§.8.*ex n.*6.&Caved.*deciſ.Luſit.* 3. vbi eandem quæſtionem tractat, *&deciſ.*4.*n.*3.*&* 4.*p.*1. noviſsimè D.Matth.Ferro *in tract.de præced.q.*17.*n.vlt.& q.*27.*n.*7.

Y lo miſmo ſe obſervava regularmente en los Miniſterios en que
209 avia cierto, y fixo numero de Plaças, y Miniſtros para ellas, * ſi ſe nombrava alguno añadido,y con titulo de ſupernumerario.Porque eſte quedava ſiempre precedido por los Numerarios,*l.*1.§.*quid autem*, vbi Ioan.de Plat.*de collegiat.lib.*11.*l.petitioni, & l.nemini*, *C.de Advoc.diverſ.Iudic.l.Decurionibus,Cod.de ſilent.* vbi Iacob.Rebuff. omninò videndus *l.fin. C.de apparit.Magiſt.milit.l.vnicuique*, *C.de proxim.ſacr.ſcrin.lib.*12.vbi gloſſ.elegans *verb.Ordinem,& verb.Nemini*,& ſignantèr Ioann.de Platea *n.*1.*l.*2.*C.de Caſtrenſ.& Miniſterian.eod.lib.* cum alijs latè traditis à Bart. *in l.*6.§.*Grammatici,n.*10. *de excuſat.tut.*Corſet.*in ſing.incip.Supernumerarius,fol.*631.Franciſ. de Clapperijs *in cent.qq.Fiſcal.cauſ.*55.*q.vnic.n.*1.*&* 2.Maſtril.*deciſ.* 156.*tom.*2.*à n.*30.Præſes Valenz.*conſ.*190.*n.*38.*vol.*2. noviſsimè Ferro Manrique *de præced.q.*10.*n.*5.Caved.*d.deciſ.Luſit.*4.*per tot.*Don-
210 de trata aquella queſtion, * ſi al Conſejero,ò Oficial ſupernumerario, à quien deſpues ſe diò Plaça numeraria,ò con exercicio, ſe le ha de contar la antiguedad deſde eſte dia,ò deſde el deſpacho del primer titulo, y reſuelve en favor del Oficial ſegundo ad titulum, & adminiſtrationem ſimul electi, y dize averſe juzgado aſsi dos vezes en Portugal. De que tambien haze memoria Maſtrill.*de Magiſtrat. lib.*5.*cap.*4.*n.*61. aunque en los Condes,y Barones dize lo contrario *lib.*3.*cap.*13.*n.*55.*& ſeqq.*

211 Pero eſto ſe ha de entender, * ſi el Principe, cuyo es el dar eſtos Honores, ò ſeñalar eſtos numeros de Oficiales, como queda dicho *ſupr.n.*131. no ordena lo contrario,ò dà exercicio deſde luego al ſupernumerario en aquella parte,ò en otra; porque en tal caſo, deſde luego entraran a gozar de ſu precedencia, como en limitacion de la regla propueſta, lo reconocen muchos de los Autores que ſe han re-

fe-

ferido, y lo advierte, y enseña la gloſſa *in cap. cum M. Ferrarienſis, verb. Ultra numerum, de conſtitutionib.* vbi Abb. *n.* 32. Felin. *n.* 13. *limit.* 2. *verſ. Sed vbi*, Anton. de Butr. *n.* 66. Text. & DD. *in cap. pro illorum, de præbend.* & latè Federic. de Sen. *conſ.* 290. *n.* 5. *verſ. Sed an iſti recepti, fol.* 121. Y aſsi * ſe praticò en eſta Corte en el pleito reñido 212
ſobre la precedencia del Conſejo, entre el Licenciado D. Diego de Corral y Arellano, y Licenciado D. Gonçalo Perez de Valençuela, que ſiendo el primero Fiſcal, y proveido en Plaça de las del Numero del Conſejo, que ſeñala la *l.* 1. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop.* pretendia por eſte titulo preceder al ſegundo, que aunque era Alcalde de Corte, fue nombrado juntamente con èl en Plaça ſupernumeraria, pero con exercicio, en el miſmo Conſejo.

Y de qualquier ſuerte que proceda, ò ſe pratique lo referido, en los Honorarios, ò Supernumerarios, no * puede entenderſe, ni eſ- 213
tenderſe a los Vacantes, ò Iubilados, que aviendo tenido exercicio, por vejez, ò por otro accidente, merecieron del Principe, que exonerados dèl, pudieſſen vacar a ſola ſu quietud, y deſcanſo, iuxta text. & ibi notata *in l.* 1. *C. de veteran. lib.* 12. ibi: *Quiete poſt labores ſuos perennitèr perfruantur.* Porque eſtos tales, aſsi por derecho comun, y del Reino, como por pratica, y obſervancia inconcuſſa, conſervan ſiempre ſus lugares, precedencias, y preheminencias, en honra, y premio de la dignidad que tuvieron, y adminiſtraron, cuyas reliquias, ò privilegios nunca ſe pierden vna vez adquiridos. Como * por ex- 214
preſſas palabras eſtà decidido *in l. vlt. C. de Primicerio*, ibi: *Et quæ longis, prolixiſque ſtipendijs defeſſa ſibi tam pollicetur ſenectus, l. vnic. C. de Quæſt. & Magiſt. offic. l.* 2. *C. vt dignit. ord. ſervet. vbi gloſſ. verb. Vacantes, l.* 1. *&* 3. *C. de ſilent. lib.* 12. *l. eos, l. maximarum, l. eam legem, C. de excuſat. mun. lib.* 10. *l. vnic. C. de Comit. qui Provinc. regunt, lib.* 12. *l. eos, in fin. C. de fabricenſ. lib.* 11. *l.* 1. *&* 2. *Cod. de Præfect. Præt. & l.* 1. *C. de Magiſt. ſacr. ſcrin. l.* 4. *& l proximos, C. de proxim. ſacr. ſcrin. lib.* 12. donde ſe diſpone, *quòd ij, qui poſt depoſitam adminiſtrationem ad privatam ſeceſſerint vitam, retinent effectum dignitatis, vt præferantur cæteris paribus, l.* 1. *&* 2. *C. de Præpoſ. ſacr. cubic. eod. lib.* donde ſe eſtatuye, *ſervari ordinem præcedentiæ in ſedibus, ſeu conſeſſu inter Præfectos Prætorio, & Vrbi, etiam poſt depoſitam Præfecturam, l. fin. C. de privileg. eor. qui in ſacr. Palat. milit. eod. lib.* donde ſe dà prelacion en orden, y aſsiento *omnibus, qui dignitate aliqua inſigniti, poſteà me-*

ruerint missionem ab illa, l. humilioribus, vbi gloss. C. de suscептor. l. his quidem, aliàs eos quidem 5. §. scituris, Cod. qui milit. poss. lib. 12. iuncta gloss. ibi verb. quem, donde (lo que mas es) se dispone, *quòd si aliquis in dignitatis gradu constitutus, assequutus fuerit dignitatem maiorem, quam postea deposuerit, licentiam habeat, vel redire ad pristinam dignitatem, derelicto penitus titulo novæ dignitatis, vel retinere splendorem, & titulum novæ dignitatis, quanumvis depositæ, prima dignitate in totum omissa, l. 1. C. de Consulib. lib. 12.* la qual habla de los Baro-
215 nes Consulares (que * son los que llegaron a ser Consules, y dexaron la administracion, vt per Ioann. de Plat. ibi, *n. 2.* Alciat. Pyrrhum, & alios, quos refert Caved. *d. decis. 3. n. 7.*) y declara, y presupone, quod adhuc habent dignitatem, ibi: *Uno, eodèmque genere dignitatis*, y lo mismo se prueva *in l. 1. C. de Comitib. qui Provinc. regunt. eod. lib.* vbi *Comites etiam post depositam administrationem dignitatem retinent.*

216 Y en * fuerza de estas leyes, asientan, y resuelven en ellas por llano, *quòd retinent titulum, & dignitatem, & debetur illis eadem reverentia, & prælatio quam anteà habebant, in incedendo, sedendo, loquendo, decernendo, & similibus*, Andres de Barulo, Bart. Odofred. Iacob. Rebuff. Ioan. de Plat. Lucas de Pena, y todos sus Comentadores, y docta, y latamente Tiraq. *in tract. cessant. causa, p. 2. limit. 15. per tot.* donde dize ser esto mas infalible en los Oficios que tienen anexa dignidad, Guid. Pap. y su Adicion. *decis. 377.* donde aun en mas fuertes terminos conceden estas prehominencias al Magistrado, ò Oficial privado de oficio, como la privacion no aya procedido por causa enorme, Paris de Puteo *de Syndicat. verb. Iuramentum, n. 3.* donde habla de los Notarios de Chancilleria, y concluye, que *etiam post depositionem Officij propter senectutem, vel aliam causam honestam, retinent omnes immunitates, & præcedentias Officij, & non debent eis iniungi discussiones, aut per æquationes, nec aliud oneros um, quod ipsorum non deceat dignitati*, Scipion Rovit. *ad Pragmat. Regn. Neapol. sup. pragmat. de titul. abusu sublato, ex n. 24. ad n. 55.* donde trata la
217 question, si * los Titulados de Napoles, que passan en su vida los feudos, y Titulos a sus hijos, pueden todavia gozar en si, y por si de la dignidad, nombre, y franquezas de los mismos Titulos, y resuelve que si, ex sup. relatis, y por el exemplo del Monge que llegò a ser Abad, y por justas, y honestas causas renunciò la administracion de la Abadia, y del Obispo que renunciò el Obispado, que todavia pue-

de

de consagrar, y dar Ordenes, y si dexò de ser Fraile, no por esso buelve al Convento, sed remanet liber, & consecratus, provt erat tempore retentæ dignitatis Episcopalis. Y del * esclavo, que no puede 218
ser atormentado in caput del amo antiguo que tuvo, ni el Decurion, aunque yà aya dexado de serlo, in memoriam prioris dominij, & dignitatis, *l. vnius, §. servus, D. de quæstion. l. fin. D. de Decurion.*

Y mas en terminos, * hablando de Senadores, y Consejeros, post 219
Feder. de Sen. Imol. Felin. & Purpur. quos citat Ioan. Francisc. Ponte *de offic. & potestat. Proreg. tit. 3. de elect. Official. §. 8. n. 9. & seqq.* don de testifica, que esta es comun opinion, y recebida en costumbre, y que con èl se observò, aviendo con licencia Real jubilado en el Oficio de Regente de la Chancilleria de Napoles.

Y en el *n. 19. & seqq.* alegando a Isernia, y Matth. de Afflict. *in cap. 1. de feudo Marchiæ*, resuelve lo mismo que Rovito, en los Titulados, y trae para ello muchos exemplos, * limitandolo, con Salyc. 220
y Paul. de Castr. en los Titulos, y Oficios que no se grangearon por virtud, y meritos, sino por dinero, en los quales dize, que no son, ni deven ser tan largos estos honores, y privilegios, porque ni aun se reputan verdaderamente por Titulados: en que tambien conforma Mastrill. *de Magistr. lib. 1. cap. 20. n. 30.* y es celebre texto para ello la *l. 1. & 2. C. de honorar. Codicill. in Theod.* iunctis alijs, que en detestacion de los Oficios que se venden, y mas si tienen administracion de justicia, dixe *in 2. tom. de Ind. Gubern. lib. 5. cap. vnic. n. 101.* y Osualdo refiriendo otros muchos, *in notis ad Donel. lib. 17. cap. 7. pag. mihi 15. in fine.*

Y lo * mismo (limitandolo, vt procedat in Officio perpetuo, non 221
in temporali) y alegando el exemplo del Regente, y Presidente de la sumaria de Napoles Marcello de Mauro, y el de D. Bernardino de Montalvo, Marques de San Iulian, tiene Ioan Baptist. Thoro *in Addit. ad Pontem, d. §. 8. n. 9. & seqq.* Regens de Tapia *ad leg. Neapol. in cap. item quod prædicti*, a quien novissimamente refiere Ioan Maria Campana *in tract. de requisit. in Iudic. creat. n. 71. pag. 73. &* 74. donde dizen, que estas jubilaciones son devidas, y muy forçosas en los Magistrados perpetuos, que llegan a envejecer, ò hallarse impedidos por otro accidente en el Real servicio, y que *alijs præmijs, & honorifica quiete donandi sunt.* Y que a vn Consejero, a quien le afligia la gota, de suerte que pocas vezes podia venir al Consejo,

se le diò jubilacion para poder mirar por su salud, y regalo, con facultad de poder ir al Consejo quando quisiesse, y pudiesse.

222 Lo mismo * vemos practicado en los Consejos de España con tantos exemplos antiguos, y modernos, que no ay necessidad de detenernos en referirlos, y en fuerza de su observancia, y aun sin hazer distincion entre Magistrados, Honorarios, y Iubilados, dize novissimamente D. Matth. Ferro *en su tratado de præced. q. 17. n. 4.* las palabras siguientes: *Sed hodie hi Consiliarij, quoties ex consensu Regio vacant, retinent ex privilegio omnes honores, & prælationes ad sua officia, & dignitates spectantes, & ita cessat dispositum à iure communi,* con que parece queda bastantemente fundado este punto.

223 Pero no puedo passar en silencio * el insigne lugar de Cassiodoro *lib. 6. epist. 2. in formula Patriciatus,* olvidado por todos los Autores citados, el qual testifica, que este proprio estilo se guardava en su tiempo, y en el antiguo, con retencion de todas las dignidades, y preheminencias, dando por razon, que el Ministerio, ò exercicio vna vez concedido con ellas, era como caracter indeleble, ò inseparable, mientras viviesse el que llegò a posseerle, y que por esso se le diò el nombre de *Cingulo*, de que yà *sup. ex n.* 154. se ha dicho algo: *Hinc est* (inquit) *quòd & Honor ipse cinctus est, cùm vacaret, nihil iurisdictionis habens, & iudicantis cingulum non deponens: In quo fœlicitas perpetua nascitur* (Ego legerem *noscitur*) *dum successoris ambitio non timetur. Nam mox vt datus fuerit, in vitæ tempus reliquum homini fit coævus, ornatus individuus, cingulum fidele, quod nescit ante deserere, quàm mundo homines contingat exire, &c.*

224 Y aunque * Iacobo Guther. *de offic. domus Aug. lib. 2. cap. 19. pag.* 383. entiende, que los Patricios solo gozavan del Cingulo, ò Oficio perpetuamente, porque de solos ellos trata alli Cassiodoro; se engaña en esto a mi parecer, porque la razon que dà, y las palabras con que la expressa, son generales para qualquier Magistrado, de los de Cingulo, de que habla en las Formulas siguientes el mismo Autor,

225 y muchos textos que dexo citados. Y en particular * la *l. officijs 6. C. de honorar. codicil. in Theod.* cuyas palabras referì *sup. n.* 205. donde hablando generalmẽte de todos, y variando poco las de Cassiodoro, los llamò Oficios sin mortalidad, ò libres de mortalidad, ibi: *Quos nõ adumbratis honoribus, sed in actu positi sine mortalitate coniunximus.*

Y son muy a proposito, para dar fuerza a otros, con que se suele pro-

probar comunmente, * que semejantes Oficios siempre son perpetuos, aun quando el Principe que los concede, diga en sus Titulos, que duren a su voluntad. Para que se pondera comunmente * el Texto *in l. Iurisperitos, D. de excusat. tut.* ibi: *Et honor delatus finem certi temporis, & loci non haberet*, vbi Gloss. Bald. & alij, *l. sufficit, D. de condict. indeb.* Ioann. de Plat. *in l. neminem, de Consulib. lib.* 12. Corset. *de potest. Reg.* 1 *p. n.* 9. Gregor. Lop. *in leg.* 6. *tit.* 4 *p.* 3. *gloss.* 5. Guid. Pap. *decis.* 195. Boer. *decis.* 124. Surd. *decis.* 265. *n.* 54. Decisio Tholosana, novissima 23. *lib.* 2. Papon. *lib.* 4. *tit.* 11. *arrest.* 2. & 3. Anna *cons.* 14. & 56. *n.* 22. Capicius *decis.* 136. Ponte *d. tit. de elect. Official. in princ. n.* 4. Iacob. Ant. de Mauro *Alleg.* 19. *n.* 1. *pag.* 91. Mastrill. *de Magistr. cap.* 23. *n.* 46. Ossc. Menoch. Redin. Borrel. Azeved. Caved. Barbos. Callist. Ramirez, y otros, que yo alego *2. tom. de Ind. Gubern. lib.* 2. *cap.* 2. *n.* 52. & 53. & *lib.* 4. *cap.* 4. *n.* 53. 226 227

A los quales añado * lo que S. Gregorio Papa respondiò a Anatholio Diacono de Constantinopla, teniendo por injusto, y pecaminoso privar a los impedidos del Honor, y lugar vna vez adquirido. A quien refiere Gracian. *in cap scripsit 7. q.* 1. his verbis: *Omninò iniustum est, vt si molestia corporis irruit, honore suo privetur ægrotus; atque ideò hoc per nos fieri nullatenus potest, ne peccatum in mea anima ex eius depositione veniat*: con quien contesta el *c. quamvis triste ead. caus. & quæst. & cap. ex parte de Cleric. ægrotante*, que dan a entender, que por ninguno accidente pueden ser compelidos a renunciar tales cargos contra su voluntad. 228

Esto se ha dicho, por dar al punto de la Precedencia de estas Plaças Honorarias, ò Iubiladas, la luz que requiere. La que V.M. por su grandeza se sirviò de concederme, participa de vnas, y otras; pero * no necesita en quanto a èl de probança, ò disputa, pues se halla tan clara, y expressada la Real voluntad de V.M. Y assi estamos en terminos de la sentencia de Cassiod. *lib.* 9. *var. epist.* 23. donde dixo: *Ad examen veniant, quæ putantur incerta. Nam quis de illa re æstimet deliberandum, vbi nihil reputatur ambiguum.* 229

Y lo reconociò el Consejo, declarando en esta conformidad, * que yo devia preceder a los Nombrados en aquella eleccion, con assenso, y beneplacito de los mismos, como queda dicho *supr. n.* 104. con que se acrecienta, y realça la merced, y favor que he recibido de V.M. Pues conforme al sentir de Plin. Iun. *lib.* 5. *epist.* 15. no es tan 230

agra-

agradable la conſecucion de la dignidad, como el igualarſe por reſpeto ſuyo a los buenos: *Nèque enim augeri dignitate, quàm bonis æquari gratiùs*, y ſegun dize Seneca, ò quien fue el Autor de la Octavia.

Pulchrum eſt eminère inter illuſtres viros.

231 Y Ciceron * *en la Oracion in Lucium Piſonem*, ſe gloria tanto de aver ſido elegido en primer lugar para el Conſulado: *Mecum quæſtorem in primis, Ædilem priorem, Prætorem primum, cunctis ſuffragijs Populus Romanus faciebat, & poſt me cuncta Italia, me omnes ordines, me vniverſa Civitas, non prius tabella, quàm voce priorem Conſulem declaravit.*

232 A que * alude Auſonio, aun ajuſtando mas ſus palabras para mi intento, *in Gratiarum actione pro Conſulatu*, diziendo: *Conſulatus hic meus erat, atque obſecrat, vt obnoxiam tibi vni ſinas fieri eius dignitatem. Quod quidem & ipſe ſibi invenit gradus, cum clariſsimo viro collega meo honore coniunctus, nuncupatione prælatus*; & poſtea: *Scrupuloſus hic mihi locus eſt, & propter eam, quam nunquam appetivi gloriam, recuſandus. Quum prior renunciatus ſum, ſatis eſt tuum tenere Iudicium. Interpretes valete meritorum. Nèque autem ego Sanctiſsime Imperator, in tenui beneficio gradum nuncupationis amplector. Num eſt hæc gloria ignota Ciceroni? Prætorem me inquit Populus Romanus primum fecit, Conſulem priorem, ex ipſa eius ſententia intelligitur, commendabilius ei videri, vni quam pluribus eſſe præpoſitum. Nulla eſt quidem contumelia ſecundi, ſed ex duobus gloria magna prælati.*

233 Mas dificultad puede aver * en el punto de ſi a los *Honorarios* ſe les davan, ò deven dar con eſtas Plaças Titulares, y Supernumerarias algunos ſalarios, gages, ò emolumentos. Porque parece, que el Principe que las concede, no las ha de quitar lo que ſuele pertenecerles, ex traditis ab Innocent. *in cap. ex litteris, n. 1. de iure patronat.* Bald. *in l. à procuratore, n. 1. C. mandati, & in rub. n. 4. C. de contrah. empt.* Barth. Socin. *conſ. 126. n. 2. verſ. Confirmatur*, vbi allegat *l. ſi ſtipulatur, D. de vſur.* Menoch. *conſ. 478. n. 27. vol. 5.* Præſ. Valenz. *conſ.*

234 *202. n. 76. vol. 2.* Ni dexarlas * ſolo en el nombre, y deſnudas, y vacias de ſu ſubſtancia, y efectos, *contra l. 3. §. appellata, D. ſi cert pet. cap. ſi cupis 16. q. 1.* & alia quæ tradit Petr. Ricciard. *in rubr. de bonor. poſſeſſ. num. 33.*

235 Y mas en terminos, * porque la palabra *Honor*, y *Honorare*, de

que

que ellas se denominan, de tal suerte es apta à recebir estas comodidades, que vna de sus principales, y mas ordinarias significaciones, es tomarse por el *Salario*, el qual por esta cáusa se suele llamar *Honorarium.l.1.D.si mensor falsi mod.dixer.l.1.D.de extraord.cog.l.si remunerandi, D.mandat.l.38.D.locati,l.2. D.de legation.l.3. C.de postulan.* vbi *gloss.verb.Honorarij,l.13.C.de iudicijs*, cum alijs, quæ post Alberic.*in d.l.1.D.si mens.falsi.* notat Bolognet.*in Auth.Habita, C. ne filius pro patre,n.261.fol.241.* Prateius, Brissonius & alij, *de verb.iur. verb.Honorarium*, Amat.*decis.Rotæ 52.n.1.& seqq.* Y por * las comidas, ò propinas que se davan a los Proconsules, quando entravan en las Provincias que iban a governar, Cicero *in Pison. qui modus tibi fuit frumenti æstimandi? qui Honorarij? siquidem potest vi, & metu extortum Honorarium nominari.* Y por las que davan los Decuriones, quando eran recebidos a sus oficios, de que habla la *l.æstimationem, D.de munerib.& honorib.* Plinius Iun.*lib.10.epist.ad Traian.116.* Y respondiendo a ella el mismo Trajano, le dize: *Honorarium Decurionatus omnes, qui in quacùmque Civitate Decuriones fiunt, inferre debeant, necne.in Universum à me non potest statui.* 236

Y en * la Sagrada Escritura *Honorare*, se toma por lo mismo que *Alere*, ò dar lo necessario para passar congruamente la vida, como explicando el precepto de *Honorandis parentibus*, Matth.15. y el de *Honorandis viduis*, Paul.*ad Timot.5.* y otros muchos, lo advierte San Hieron.*ad Geront.& ad d.cap.15.Matth.* ibi: *Honos enim in Scripturis, non tantùm in salutationibus, & in officijs deferendis, quantum in munerum, & eleemosynarum oblatione consistit. Et hoc mandatum, Honora patrem, & matrem, non in verborum sono, qui inopiam parentum cassa potest adulatione frustrari, sed in victus necessarijs administrandis debet intelligi*, D.Ambros.*lib.8.in Luc.cap.18.* D.Basil.*serm.24.* D. Thomas 2.2.*q.22.art.5. & in q.101.art.1.* latè Iulian.Bredæus *in annot.ad arrest.Loveti, litt.1.arrest.29.* Tetigi ego *in meo tractat. de crim.parricid.lib.2.cap.2.pag.108.* donde alego para lo mismo la *l.filia 5.C.de patr.potest.* y otros exemplos, y autoridades. 237

Pero sin embargo de esto, * lo mas cierto es, que a los *Honorarios* no se les concedian salarios, ni emolumentos algunos, porque solo se les davan estas Plaças para el *Honor*, desnudo de otros provechos, como arriba queda advertido, *n.* y lo prueban los muchos Textos, y Autores para ello citados, y en particular la *Novell.70.* de 238

Iustin.

Iuſtin. ibi: *Vt nihil aliud, niſi purum honorem his, quibus præbebatur, conferret, l. Decurionibus 5. C. de ſilent. lib. 12.* ibi: *Honore Curiæ ſine aliqua functione lætentur, immunitatiſque gaudio, plena dignitatis lætitia potiantur: vt dignitatem ſolam habeant ex Senatu, &c.* cum alijs notatis à Guiac. *in d. l. vlt. C. de Primicer.* Caſſan. *in d. 6. p. Catal. glor. mund. conſid. 5. verſ. Honorarij verò*, & Thor. *in Addit. ad Pont. d. tit. de elect. offic. §. 8. n. 7.* ibi: *Tales enim Honorarij habent nomen officij, & dignitatis, non tamen adminiſtrationem, nec ſalaria aſſueta, &c.*

239 Cuya razon nace, * de que ellos ſe contentavan con ſolo eſto, y aſsi no recebian en ello agravio, ò quiebra alguna en hazienda, ò reputacion, *cap. ſcienti, de regul. iur. in 6. l. nemo videtur* 145. *D. de regul.*

240 *iur.* vbi Petr. Pech. & Petr. Fab. cum alijs. Y tambien * en que *Salario* es propriamente fruto, y premio de trabajo, *d. l. 1. D. ſi menſ. falſ. mod. dixer. d. l. ſi remunerandi, D. mand.* cum alijs. Y por el conſiguiente no era juſto ſe dieſſe a los que ni avian trabajado, ni ſe nombravan para trabajar. Pues como dixo la gloſſ. *in l. quamvis, verb. Denegan-da, D. de damn. infect. Qui non laborat, non manducat*, quam ſequitur Bald. *in cap. 1. n. 2. de teſtibus*, & alijs ornat Caccialup. *in l. diem functo, n. 45. in fin. D. de offic. aſſ.* Cœphal. *conſ. 70. in facto præſuponitur, n. 7. lib. 1.* Surd. *conſ. 42. in hoc Ducatu, n. 20. lib. 1.* Amat. *dict. deciſ. 52. n. 5. 6. & ſeqq.*

241 A los quales * añado a Caſsiod. *lib. 5. epiſt. 36.* ibi: *Quia non eſt æquum, vt cùm de tuo cognoſcaris idoneus, rem laborantium accipere debeat ocioſus*, & Maſtrill. *de Magiſtr. lib. 1. cap. 21. n. 36. & ſeqq.* donde infiere de aqui, citando para ello muchos Autores, que el ſalario ſolo ſe deve por el tiempo que ſe ſirve, y no mas, y que es como el beneficio que ſe dà por el ſervicio, ò oficio, *cap. fin. de reſcript. in 6.*

242 Y porque * eſta razon no militava tan viva, y eficazmente en los vacantes jubilados, que deſpues de aver ſervido con el exercicio, y ſalario ordinario, merecian en premio dèl, gozar de deſcanſo, ſe diferenciavan en eſto de los que eran ſolo *Honorarios*; y con las demas preheminencias, y precedencias de que ſe ha dicho, conſervavan todos los gages, anonas, emolumentos, y preſtaciones del Magiſtrado, Miniſterio, ò Plaça en que jubilavan, como ſi actualmente la eſtuvieran ſirviendo, como lo dexè apuntado *ſup. n. 213. & ſeqq.* y conſta de Vegecio *lib. 2. de re milit. c. 11.* ibi: *His enim multiplicantur annonæ, qui in actu ſunt, quæ illis etiam vacantibus tribuuntur, quas Ho-*

no-

norarij nullas habent, Symmach.*lib.7.ep.*95. hablando de los Adlectos: *Si igitur,& hoc insigne detulerit, quod annonarum,& vectionum cumulet adiectio;pro nono cursu in Consulares legetur.* Y entre los Autores referidos, lo observa particularmente Dionis.Gothof.*in notis ad d.l.2.C.vt dignit.od.servet.lib.*12.ibi: *His dabantur annonæ: at non Honorarijs*, Ponte *de offic.& potest.Proreg. d.tit.*3.*de elect.official.*§. 8.*n.*11.*&* *seqq.* donde dize, que siempre mandan los Reyes, que los Oficiales que jubilan, despues de aver servido bien en sus cargos, *gaudeant etiam eodem stipendio, donec vixerint, quo gaudebant, quando militando ei inserviebant.*

Porque esta merced, ò honra de jubilarlos, es como si les diera licencia para ausentarse. Y es cierto * que los que se ausentan con 243
licencia, gozan de todos los emolumentos, prerogativas, y privilegios, de que gozaran estando, y sirviendo presentes en sus oficios,*l. hac lege, C.de proxim.sacr.scrin. lib.*12. ibi : *Vt qui liberam proficiscendi licentiam, pronunciatione commeatus adepti fuerint, sine aliqua stipendiorum, aut emolumentorum deductione peregrè degunt,&c.* vbi gloss.*verb.Deductione*, reddit rationem, *quia videntur adesse*, y Bartolo añade, *quod dicuntur haberi, ac si personaliter servirent.* Y lo mismo dizen Lucas de Pena, y los demas DD.*ibid.* infiriendo a los Clerigos, que se ausentan con licencia, que gozan, y se juzgan en sus Prebendas, y Beneficios, por residentes, gloss.*in l.desertorem*, §.*si & diem,D.de re milit.*quam ad propositum allegat Franc.Marcas *decis. Delphinat.*798. Roman.*in l.diem functo*, vbi Iass. post Bald. & alios, *D.de offic.assess.* idem Roman.*sing.*453. Lucas de Pena, qui alia iura adducit.*in l.*1.*C.de commeat.lib.*12.& latiùs Paris de Puteo *de syndic. verb.Rex concessit,n.*3.*& verb.Si Officialis decedat,sub n.*10.Caravit. *ad ritus Siciliæ, rit.*7. Boer.*decis.*7. Capic.*decis.*125.*n.*9. Mainard. *decis.Tholos.*8.& Mastrill.*de Magistr.lib.*1.*cap.*21.*n.*40.*&* 41.donde en el *n.*39. reconoce tambien, alegando para ello otros muchos Autores, * que el Oficial, ò Magistrado impedido por algun justo 244
impedimento, ò enfermedad, gana por entero el salario. Y en el *n.* 35.dà a entender, que se deve a los jubilados; pero añade, que los Oficiales ordinarios han de ser pagados primero que los extraordinarios, alegando para ello a Rebuffo, *ad leges Galliæ, tit.de salarijs taxand.num.*9. lo qual no sè que proceda, ni se practique en los jubilados.

245 Y el miſmo Ponte, *vbi ſup. n.* 15. dize, * que a èl le jubilaron en el Oficio de Regente de la Real Chancilleria de Napoles, y ſe declarò, *quòd gaudere deberet emolumentis, & privilegijs Collegij, etiam poſt depoſitum officium Regentis, & quamvis ad Collegium non accederet.* Y alli ſu Adicionador Iuan Bautiſta de Toro añade *n.* 14. que en eſto nunca ſe ha pueſto duda; y trae otro exemplo de Marcelo de Mauro, que era tambien en Napoles Preſidente de la Real Camara de la Sumaria, y le jubilaron por ſu vejez, y achaques el año de 1587. deſpachandole cedula de eſta jubilacion, la qual el miſmo Marcelo pone a la letra en el principio de ſus Alegaciones. Y en ella ſe le dize: *Y à avreis ſabido, como en conſideracion de vueſtra edad, y continua indiſpoſicion, que os impedia no poder aſsiſtir a mi ſervicio, como por lo paſſado, y entendiendo, que por eſta cauſa deſeavades atender al reparo de vueſtra ſalud, y deſcanſar lo que os queda de vida, he tenido por biẽ, no ſolo de venir en eſto de buena gana, pero aun en daros el ſalario de Preſidente de la Sumaria en vueſtra caſa, para que en ella podais vivir con la quietud, y deſcanſo, que con vueſtros largos, y buenos ſervicios aveis merecido, de los quales me queda tanta ſatisfaccion, que os lo he querido ſignificar por eſta, y con vueſtra perſona, y todo lo que os tocare, ternè ſiempre la cuenta que es razon, &c.*

246 Y en eſta * conformidad, poco mas, ò menos, ſe deſpachan, y han deſpachado las muchas cedulas de jubilacion, que en tantos Reinos, y Tribunales de V.M. avemos en varias ocaſiones viſto, y experimentado. Y parece que ſiguen la pauta de la de Caſsiod. *lib. 5. variar. epiſt. 36.* en que el Rey Theodorico jubila, y libra de los trabajos de la milicia a vn ſoldado, por hallarſe impedido para continuarla. Verdad es, que alli no le concede el ſueldo, porque dà a entender, que tenia hazienda baſtante de que valerſe, y porque no ganaſſe ocioſo, lo que ſe devia dar a los que trabajavan: *Ocium* (inquit poſt alia) *tibi non ignorabile* (ego legerem *non ignobile*) *præſenti iuſsione largimur, quia non eſt ignaviæ culpa, quem excuſat miſeranda calamitas. Sed ſicut tibi remiſſam vitam concedimus, ita te donativo præſenti auctoritate privamus: quia non eſt æquum, vt cùm de tuo cognoſcaris idoneus, rem laborantium accipere debeas ocioſus. Fruere igitur ſecura vita, noſtro munimine liberatus, &c.*

247 Pero * aunque los Veteranos no tenian regularmente eſte privilegio de la conſervacion del eſtipendio, tenian otros muchos, de que

ſe

se trata *in tot.tit. D.de privileg.Veteran.& C.de Veteran.lib.*12. vbi DD.& latiùs Petr.Gregor.*lib.*19.*syntag.cap.*6.*ex n.*4. Ayala *de iur. & offic.belli.lib.*3.*cap.*7.*& cap.*vlt.*ex n.*8. & Georg.Accac.*de privil. milit.ad fin.lib.vnic.de privil.Veteran.* Y este mismo Autor dize *en el principio deste libro n.*11. que no se puede negar, que a los Emeritos se les solia,y suele hazer esta gracia: *Neque illud nego Reges nonnullos,& Principes, Emeritos, & Senio laboribùsque confectos milites, missione honesta, præmissque,& perpetuo victu donare: quales veteranidici,& iura quòque eorumdem sibi vindicare fortè possunt.* Y pudo hazer memoria de lo que de los soldados Vacantes, o Adscripticios dixe supra *n.*151.y de los predios,ò possessiones que se les señalavan para sus alimentos, de que habla la *l.item si verberatum,§.item si fortè,D.de rei vind.l.in agris, D.de adq.rer dom.* Ego plenè post plures, quos ibi cito 2.*tom.de Ind.Gubern.lib.*2.*cap.*1.*n.*48.*&* 49.

Fundase * esta retencion,ò conservacion del salario a los jubilados, en que no suelen los Principes quitar el que vna vez concedieron,*cap.decet,de regul.iur.lib.*6. Y mas siendo dado con el Cingulo, è inseparable dèl, que como se ha dicho supra *ex n.*223.durava toda la vida. 248

Y mas eficazmente, * en que si la merced, ò gracia de la jubilacion se hazia por premio,y remuneracion de servicios,y para remedio,ò consuelo de la vejez, achaques, ò accidentes, que pedian esse reparo, como tambien lo dexo apuntado *sup.n.*141. no era compatible con este intento, quitarles los salarios,y emolumentos de que gozavan,y con que se sustentavan,y avian de sustentar;pues esto antes fuera pena, que premio,*l.propriè,D.de verbor.signific.*vbi non dicuntur bona, quæ plus incommodi quàm commodi habent,Roman. *cons.*510.*n.*30. Casiod.*lib.*1.*epist.*3. ibi: *Nec credi potest virtus, quæ sequestratur à præmio,*cum multis alijs,quæ adduxi *n.*50.*& seqq.* 249

Y en esta conformidad dize Adrian.Pulveo *in lib.de privil.Advocat.pag.*22.& Præs.Valenz.*cons.*82.*n.*50.*vol.*1. que * Solon, Legislador sapientissimo de los Athenienses, puso premios perpetuos a los que jubilavan despues de aver vencido en los juegos Olympicos,ò Nemeos: Pero mayores mucho a los que morian, envejecian, ò enfermavan despues de aver peleado en defensa de la Republica. Dando por razon: *Quod illi magnis impendijs, & sumptibus exercerentur, senèsque facti, nec bello vtiles, nec gerendæ Reipublicæ* 250

essent accomodi, hi verò salvam eam feciſſent.

251 Y mas * en nueſtros terminos Bartholome Philipo, tomandolo de Fadrique Furio, en ſu tratado de Conſejo, y Conſejeros de los Principes, *diſcurſ.6.§.4.fol.22.* y de ambos Bobad. *in Politic.lib.1.c.7. n.26.& 27.* tratando de que edad es la ſazonada para exercer los cargos, y Magiſtrados, dizen: *Que deven cuidar los Principes, que los que fueren de mas de ſeſenta años, ſe buelvan a ſus caſas, repoſen, deſcarguen ſus conſciencias, pienſen en bien morir, denles los Principes (como a benemeritos y jubilados, ſegun dezian, y hazian los Romanos) honras, privilegios, preheminencias, y rentas, reſpecto de los ſervicios, y merecimientos de cada vno, y no los admitan en las conſultas, porque quando paſſan de aquella edad, la memoria ſe pierde, el entendimiento vacila, la experiencia ſe convierte en obſtinacion, el calor es poco, y aſsi dexan perder las ocaſiones, los penſamientos canſados, no pueden ir camino, ſon en fin los tales, carga, y embaraço de la Corte. &c.*

252 Lo miſmo dize Iuan Brancio *in tract. de Senat. lib.2.cap.23.* * alegando aquel verſo de Lucrecio, que dize, que en llegãdo la ſenectud

Claudicat ingenium, delirat lingua menſque.

y aconſejando con Plinio Iun. *lib.4.epiſt.23.* que antes que eſto ſuceda nos retiremos, procurando vivir para noſotros en paſſando de ſeſenta años, que era el tiempo en que aun las leyes Romanas tenian por legitimamente eſcuſados los Senadores: *Ita* (inquit) *ſenescere oportet virum, qui Magiſtratus ampliſsimos geſſerit, exercitus rexerit, totùmque ſe Reipub quandiù decebat, obtulerit. Nam & prima vitæ tempora, & media patriæ, extrema nobis impertire debemus, vt ipſæ leges monent, quæ maiorem annis ſexaginta otio reddunt.*

253 A quien parece que leyo * Quintil. *lib.12. Inſt.orat.cap.11.* quando hablando de ſu Orador, dize, que dexe eſte oficio, y toque a recoger, antes que ſienta venir en quiebra las partes naturales, que le pudieron grangear opinion, y alabança: *Quia decet* (inquit) *hoc quoque proſpicere, ne quid peius quam fecerit faciat. Nèque enim ſcientia modo conſtat Orator, quæ augetur annis, ſed voce, latere, firmitate: quibus fractis, aut imminutis ætate, ſen valetudine, cavendum eſt; ne quid in Oratore ſummo deſideretur, ne interſiſtat fatigatus, nèque dicet, parum audiri ſentiat, nec ſe quæratur priorem. Quare antequam in has ætatis veniat inſidias, receptui canet, & in portu integra nave perveniet, &c.*

Y aunque * es verdad, que en esto de la edad no se puede constituir punto fixo, porque ay muchos que aun hasta la decrepita conservan entera la salud, actividad, y viveza de los sentidos, y potencias del alma, como lo dà a entender la *l.3.tit.19.p.5.* ibi: *Pero lo que dize de suso de los viejos, que deven ser escusados, no se entiende de aquellos que fuessen tan sabidores, que pudiessen ayudar con su consejo a los de la hueste*, con otras que traen, y ponderan Diego Perez *in proœm. tit.3.lib.2.ordinam.litt.Q.* Avendaño *de exeq.mand.1.p.cap.19.n.24.* Mastrill. *de Magistr.lib.1.cap.30.n.96.& seqq.* y novissimamente D. Diego de Narbona *in tract.de ætate ad actus hum.requis.anno 65.n.4. & seqq.* Y lo prueva Claudiano con el exemplo de Mallio Theodoro en su Panegyrico, diziendo: 254

Humanum curare genus, quis terminus vnquam
Præscripsit? nullas recipit sapientia metas.

y Alex. ab Alex. *lib.4.dier.gen.cap.9.* con el * de Caton, *qui licèt annis* (inquit) *gravior esset, cum in eo vegerèt vis ingenij consilijque, nulla re, nullòque negocio adduci potuit, vt in frequentem Senatum venire moraretur.* 255

Y de si lo blasonavan los Stoicos, cuya secta arrogante, como dize Cornelio Tacito *lib.15. Annal.* los hazia siempre apetecer negocios, y anhelar por ocupaciones. Y assi dezian, segun lo refiere Seneca, *de otio sapient. Usque ad vltimum vitæ finem in actu erimus, non desinemus communi bono operã dare: Nos sumus, qui nullis annis vacationẽ damus, & quod ait ille vir differtissimus* (scilicèt Virg.9. Æneid.)

Caniciem galea premimus.

Nos sumus apud quos vsque eo nihil ante mortem ociosum est, vt si res pateretur, non esset ipsa mors ociosa.

Lo cierto es, * que la de los sesenta estuvo bien prefinida por las leyes Romanas que Plinio apunta, las quales aunque no repelian al Senador del Senado, le permitian por lo menos *escusarse, si quisiesse, de su ordinaria assistencia, porque ya entonces vàn comunmente faltando las fuerzas*, como allì lo advierte su Comentador Iuan Maria Cataneo, y lo dize Seneca *de brevit.vitæ, cap.20. Lex à quinquagesimo anno militem non cogit, à sexagesimo Senatorem non citat*, Alex. *dict. lib.4.cap.3.& 11.* vbi Tiraquel. & Petr. Gregor. *lib.47. syntagm.cap. 25.num.14.* 256

Y elegantemente Celio Rhodigino *lib.11. lect. antiquar. cap.1.*

don-

257 donde * despues de aver discurrido con erudicion sobre los daños del ocio, dize, que este no es reprehensible, quando ya le pide la edad, y se ocupa en vacar vn hombre para si, y la sabiduria. Y refie-
258 re, * y reprehende lo de Turanio, que aviendole jubilado, por ser ya de mas de noventa años, se tuvo, y hizo tratar, y llorar como muerto, hasta que le bolvieron el oficio: *Turanius* (inquit) *fuit exactæ diligentiæ senex, ei post annum nonagesimum procurationis vacationem vltrò C. Cæsar indulserat. At is molestè ferens, componi se in lecto, & velut exanimem à circumstanti familia plangi iussit. Lugebat domus ocium domini senis, nec finivit antè tristitiam, quàm labor illi suus restitutus est. Quum tamen à quinquagesimo anno lex militem non legat, à sexagesimo Senatorem non citet. Qui verò in consumationem dignitatis permille indignationes erumpunt, quid aliud quàm in titulos sepulchri laborant, &c.*

259 Y à * estas mismas leyes mirò Ciceron *in lib. de senect.* quando dize en persona de Caton: *Ut legibus, & institutis vacat ætas nostra, muneribus ijs, quæ non possunt sine viribus sustineri.*

260 Y el I.C. Callistrato *in l. semper, D. de iur. immun.* donde enseña, * que siempre en aquella Republica fue la vejez venerable, y se dava a los viejos el mismo honor que a los Magistrados, y eran relevados de las cargas municipales, y alli la gloss. *verb. Magistratibus*, nota,
261 que * viejo se dize el que llega à 60. años; y alega para probarlo la *l. non tantùm*, §. 1. *de Decurion.* aunque para algunas cosas se señalan setenta, y para otras cinquenta y cinco, *l. si vltrà* 10. *C. de Decurion. lib.* 10. *l. Decurio*, vbi gloss. *verb. Senectute, eod. tit.* con muchas otras que junta Menochio, concluyendo, que esto por mayor parte suele ser arbitrario, *lib. 2. de arbitr. cent. 1. casu* 59. Gratian. *tom. 2. discept. cap.* 228. Tiraq. Bobad. Mastrill. y otros muchos que refiere D. Franc. de Amaya *in leg. 2. de Decur. lib.* 10. *ex n.* 56. *ad* 64. & novissimè Narbona *in tract. de ætate ad actus hum. requis. ann.* 50. *q. 2. per tot.* & alibi passim.

262 Donde reputan * los daños, y trabajos que trae consigo esta edad, que dieron causa al adagio: *Senectus ipsa est morbus, & onus*, y *Senectus non sola venit*, en cuya ilustracion junta tambien otros muchos
263 lugares Erasmo. Y es digno de no passarse en silencio * el de Plin. *lib. 7. nat. hist. cap.* 50. donde muestra, que de alli adelante no se vive, sino se latta la pena de aver vivido, por estas elegantes palabras:

Non

Non senectæ in pœnam vivacis, vbi tot periculorum genera, tot morbi, tot metus, tot curæ, toties invocata morte, vt nullum frequentiùs sit votum. Hebescunt sensus, membra torpent, præmoritur visus, auditus, incessus, dentes etiam, ac ciborum instrumenta: & tamen vitæ hoc tempus annumeratur, &c. Lo qual atendiendo solia dezir * el Emperador Tiberio, que tenia por ridiculo al hombre que en passando de 60. años dava la mano al Medico por malo que se sintiesse, como lo refiere Plutarco *in præcept. salubr. & in tract. an seni sit tract. resp.* Erasmo *lib. 6. apophth.* 264

Y de aqui naciò * el llamar tambien DEPONTANOS, a los que por viejos de mas de sesenta años, se jubilavan, ò escusavan en Roma de ir al Senado, y se dezia, como en proverbio, que los echavan de la puente abaxo: *Sexagenarios de ponte deijcere.* No porque verdaderamente echassen, ò huviessen echado alguna vez los moços a los viejos de la puente al rio, para matarlos por esta causa, como parece que lo sintiò Sisinio Capiton, referido por Festo Pompeyo, *verb. Sexagenarios*, y Ovidio *lib. Fastorum*, quando dize: 265

Pars putat, vt iuvenes ferrent suffragia soli,
Pontibus infirmos præcipitasse senes.

sino porque para entrar en el Campo Marcio, donde se hazia el Senado, se passavan vnas puentecillas angostas, segun la exposicion de Pedro Victorio *lib.* 18. *var. cap.* 7. Franc. Polleto, vbi infra; ò segun la de Dionis. Gothofr. *in notis ad Sext. Pomp. vbi sup.* porque las mesas, ò bufetes angostos, y altos de pie, que se ponian en el lugar del Senado, divididos por Tribus, y en ellos las cestillas, ò vrnas para los votos, ò sufragios, se llamavan *Pontes*, como lo dize Ciceron 3. *de legib.* y Plutarc. *in Mario.* Y de estas puentes, parece, que por las leyes citadas, eran echados, ò escusados los sexagenarios, como mas advertidamente lo dexò escrito M. Varron *lib. 2. de vita patrum*, diziendo assi: *Cùm in quintum gradum pervenerant, atque habebant sexaginta annos; tùm denique erant publicis negotijs liberi, atque expediti, & otiosi. Ideò in proverbium quidam putant venisse, sexagenarios de ponte deijci oportere, quòd suffragium non ferant, quod per pontem ferebatur.* Con la qual exposicion se conforma Nonio Marcello *cap.* 12. teniendo essotra por fabula vulgar, y plebeya: *Sexagenarios per pontem mittendos, malè dici popularitas intellexit.* Y a esto alude Macrobio *lib.* 1. *Saturnal. cap.* 5. dum inquit: *Adimere vis doctis viris in*

ver-

verborum Comitijs ius suffragandi : & tanquam sexagenarios maiores de ponte deijcies? Y Ciceron *en la Oracion pro Sextio*, y en otras partes, Plutarc. *en sus Problemas*, y otros Autores de buenas letras a cada passo. Y de los nuestros Franc. Polleto, y su Adicionador Broideo *in hist. for. Rom. lib. 5. cap. 8.* Iuan Garcia *de nobilit. gloss. 48. §. 1. nu. 5.* Narbon. *d. q. 2.* Y mejor, y mas en mis terminos Erasmo in adagio *Sexagenarios de ponte deijcere*, donde dize, que por èl, en todo rigor se significava, que los viejos sexagenarios, como impedidos ya por la edad, y achaques que la acompañan, se avian de abstener del Magistrado, y otras funciones publicas: *Et quod ideò etiam Depontani dicuntur, senes iam velut emeriti, & à civilibus negotijs in ocium remissi. Qui propter ætatis imbecillitatem rude iam donati sunt, ac solidorum munerum vacationem acceperunt.*

266 Aunque no por esso dexo de conceder, aver sido cierto, que * los Romanos echaron del puente al Tibre a los sexagenarios, quando se hallaron faltos de comida en la guerra de los Gallos, como lo dize Sexto Pompeyo, *vbi sup.* Y de aì pudo ser que les diessen alusiva, ò metaforicamente el nombre de *Depontanos* a los mismos, quando por la misma edad los repelian, ò escusavan de los Senados.

267 Y de * los Troglodytas, Massagetas, Bactrianos, Sardonios, Pedeos, y habitadores de la Isla Ceo, y de otras Naciones leemos a cada passo, que en llegando a ella, los matavan, ò sacrificavan en varias maneras, por parecerles eran ya de mas embaraço, que provecho a la patria, como se podrà vèr en lo que de esto junta Laurencio Beyerlink *en su Theatro novissimo vitæ hum. litt. C. pag. 17. litt. I. pag. 260. litt. R. pag. 351. & litt. S. pag. 186.* Erasm. *in adagio Sardonius risus*, Polid. Virgil. *de invent. rer. lib. 3. cap. 10.* Bonfinio *rer. Ungar. lib. 1. decad. 1.* & Cœl. Rhodig. *lib. 28. lect. antiq. cap. 31. in fine.*

Y tambien podemos llamar, y llamamos comunmente a los Iubi-
268 lados *Rude donatos*, * a imitacion de los Gladiatores, a los quales, quando por vejez, ò por otro respecto relevavan de este peligroso exercicio, los davan este nombre. Porque como dize Erasmo *in adagio Rude donare : Ea cessatio dabatur virga, quam rudem appellabant. Vnde hoc modo dimissi Rudiarij vocantur. Proinde quicumque à munere quovis in ocium restituuntur, vel ob ætatem, vel ob imbecillitatem, Rudem accepisse dicuntur.* Frasis tan comun, y ordinaria en los Autores que alli cita, y en otros muchos a cada passo, que no es necessario de-

detenerme en probarla. Y quien quisiere mas cerca de ella, podrà leer a Roberto Stephano, y Calepino *in Thes. linguæ Latinæ, verb. Rudem accipere, & verb. Rudiarij.* Y a Horacio, y sus Comentadores *in illud 1. ep. 1.*

Spectatum satis, & donatum iam rude quæris
Mecœnas iterum me antiquo includere ludo.

Iuvenal *Satyra 7.*

Ergo sibi dabit ipse Rudem, si nostra movebunt Consilia.

Marcial *lib. 1. epigr. 93.*

Hoc merui Fabiane toga; tritàque, meàque,
Ut nondum credas me meruisse Rudem.

y estraño, que * los Doctos Geronimo Mercurial, y Pedro Fabro en 269
sus libros *de re Gymnastica*, no ayan hecho mencion de este modo de mission, o jubilacion de los Athletas, y Gladiatores, pero no le olvidaron los que comentan estos lugares.

Siendo, pues, la jubilacion * para premio, y descanso de los jubi- 270
lados, y merced que se les hazia en remuneracion de servicios, como consta de lo que se ha referido, y de vna notable cedula Real, que se despachò en Madrid a 17. de Março de 1619. al Principe de Esquilache, siendo Virrey del Perù, respondiendole a lo que avia propuesto cerca de jubilar a vn Oidor de la Audiencia de Lima, porque en ella era yà algo embaraçoso, y remisso. Y dize assi: *Y supuesto que todo lo que dezis de este Iuez, de ser irreverente, y moroso, y no despachar, son casos antes dignos de castigo, que de premio, devierades escusar el pedir se le hiziesse alguna merced, jubilandole: Porque estos premios no se dàn sino por remuneracion de buenos servicios, &c.*

Bien se dexa entender, * que no se avia de quitar el salario a los 271
jubilados, pues si se les quitara, no fuera premio, sino castigo, segun se ha dicho, y agravar sus penalidades, y desconsuelos, quando se tratava de remediarlos, contra lo que elegantemente dixo Cassiod. *lib. 8. var. epist. 20.* ibi: *Nam vltra omnes impietates est, nocere læsis, qui sanare creditur vulneratos.* Et iterum *lib. 4. epist. 17.* ibi: *Sed malorum omnium probatur extremum, inde detrimenta suscipere, vnde credebantur auxilia provenire*, iunctis pluribus alijs, quæ ego adduxi *2. tom. de Ind. Gubernat. lib. 2. cap. 24. ex n. 68. & lib. 4. cap. 2. n. 8.*

Y contra lo que a los Principes les està siempre pidiendo, y persuadiendo su misma piedad, y grandeza, que es, * que se compadez- 272

can de aquellos que enfermaron, ò envejecieron en su servicio, y con su largueza, y liberalidad se opongan a sus desgracias, como lo enseña la glossa *in l. sed si lege, §. consuluit, D. de petit. hæredit.* Doctores omnes, & precipuè Fortun. Garcia *in l. 1. §. ius naturale, D. de iust. & iur.* latè Iass. *in l. si non sortem, §. libertus, D. de condict. indeb.* & alij relati per Mascard. *de probat. conclus. 592. vol. 2. n. 15.*

273 A los quales podemos añadir * a Cassiod. que no contento de aver expressado este pensamiento en la Formula particular, que escriviò de los jubilados *lib. 6. epist. 10.* que ya queda referida *supr. n. 162.* ibi: *Periclitarentur graviter boni mores, si aut solis divitibus, aut corpore valentibus, præstarentur tantummodo dignitates: cùm omnibus debeat Regnantis pietas subvenire, &c.* Le repitiò *lib. 4. ep. 19.* ibi: *Decet principalem providentiam fessa refovere: vt asperitatem casuum mitiget lenitas iussionum. Non enim sentitur incommodum, si quod per diversitatem constat oppressum, concessa prosperitas ostenderit sublevatum.* Y en el mismo *lib. epist. 41. Propositum Regale est, presis labe fortunæ, pietatis remedio subvenire, & acerbos casus iniuria meliore sorte mutare: & epist. 7.* ibi: *Propositum nostræ pietatis est, iniustè periclitantium sublevare fortunas: quia quod aliena vi constat impositum, trahere non possumus ad delictum. Iniquum est enim, vt hominis vitio deputetur, quod eius voluntate non regitur: & illud imputetur periclitanti, vnde rarò datur evadere.* Y en la *epist. 26.* donde dize, que aun ha de prevenir estos auxilios, y favores el Principe antes que se le pidan, ibi: *Ipsa est enim perfecta pietas, quæ antequam flectatur precibus, novit considerare fatigatos.* Y en el *lib. 1. epist. 16.* donde, aun mejor, y mas a nuestro proposito dize, que es, y deve ser costumbre en los Reyes, relevar con estas gracias a los afligidos, ò caìdos por adversa fortuna: *Hinc que est, quod consuetudinis nostræ humanitate commoniti, opem fessis, manum porrigimus oneratis, vt pietatis nostræ remedio surgant, qui fortunæ suæ acerbitate corruerunt.* Et iterum *lib. 2. epist. 22. Æquum est, vt commodet se Regalis pietas fati vulnere sauciatis, quia erigi plus merentur, quos sortis suæ adversa presserunt: ne eorum desideriis abnegatis, vulnus geminetur afflictis: & quod nefas dictu est, qui dolorum nubila nostra semper serenitate detergimus, nunc miseris pias lachrymas denegare videamur.*

274 Y si en el * Decreto, y Titulo de Consejero del Supremo Consejo de Castilla, con que V. M. se ha servido de honrar mi persona, ju-

bi-

bilandome en èl, no se me conceden los Salarios, Propinas, y Emolumentos que tocan a esta Plaça, como lo dizen sus palabras, que quedan referidas *supr. n.* 104. Esto se entiende por aora, y mientras continuando el vso, y exercicio de la del de Indias (como V.M. me lo manda) gozare los que por ella me pertenecen.

Y se pudo fundar en que * regularmente no se suelen dar dos Salarios, ò Propinas a vna persona, aunque en ella concurran dos oficios, dignidades, ò calidades distintas, sino es que por razon de servirlas, se le acreciente tambien, ò duplique la ocupacion, y trabajo, segun la mas comun opinion de los DD. per text. *in l.* 3. *C. de dignit. lib.* 12. *l. hac parte, C. de proxim. sacr. scrin. eod. lib.* ibi: *Supradicti nullo modo duplici fungantur officio, nec geminis chartis irrepserint, vt non occupentur plura in vnum se commoda collaturi, nihilque reliquis relicturi, l. his scholaribus,* §. *illud tamen, C. de erogat. milit. ann. l. his quidem, C. qui milit. poss.* vbi Rebuff. Alvarot. *in cap.* 1. *col. fin. quis dicatur Dux,* Felin. & alij *in cap. cum olim, de re iudic.* Bald. *in l. binos, n.* 4. *&* 5. *C. de Advoc. diverf. Iud.* Roman. & eius Addition. *conf.* 25. Puteus *de syndic. verb. Salarium, ex n.* 1. Ponte *de poteftat. Proreg. tit.* 3. *de elect. official.* Cagnol. *in l. diem functo, D. de offic. aſſeſſ. num.* 166. latè Gail *practic. lib.* 1. *obſerv.* 44. *à n.* 8. Cened *pract. can. cap.* 43. & Ioan. Bapt. Thor. *in Compend. deciſ. Neap. verb. Salarium,* Menoch. *de arbitrar. caſu* 223. Bobad. *in Polit. lib.* 4. *cap.* 2. *n. vlt.* & Maſtrillo, qui alios refert *de Magiſtr. lib.* 1. *cap.* 31. *ex n.* 72. 275

Y no aviendo de ser mas de vno, y en vna parte, ò Plaça el salario, y emolumentos, que yo avia de tener, y gozar, * pareciò puesto en razon, y justicia, que se me continuasse en la de Indias, cuyo servicio, y exercicio tambien se me mandava continuar, siendo essotra solo en Titulo, y ad Honorem. Por la regla comun, que dize: * *Quod de Altari, cui quis servit, de eo vivere debet,* de donde se tomò nuestro refran Castellano: *El Abad donde canta, alli yanta.* De qua D. Paul. *ad Corinth.* 1. *cap.* 9. *cap. cùm secundùm, de præbend. & dignit. cap. ex his* 12. *q.* 1. cum notatis a Roman. *conf.* 344. *in caſ. n.* 1. Card. Tusch. *litt. A. concl.* 312. Alvar. de Velaſc. *axiom.* 231. *litt. A.* Iulian. Labar. *var. lucubrat. tit.* 2. *cap.* 14. *n.* 5. & a me *in* 2. *tom. de Ind. Gubern. lib.* 1. *cap.* 18. *n.* 30. 276 277

De suerte, * que aunque se me aumentò con esta merced el Honor, y la estimacion, no se me mudò, ni alterò por aora la ocupa- 278

cion, ni ſu ſatisfaccion,y conſignacion:y puedo dezir lo que el I.C. Paulo, del liberto que impetro el derecho del anillo de oro, *in leg. falſa* 33.§.2.*D.de condit.& demonſtr. Nam honor eius auctus eſt, non conditio mutata, quamvis poſteà annulos ab Imperatore acceperit*,*l.*1.& 5.*in fin.D.de iure aureor.annul.*iunctis alijs,quæ circa eas tradit Dionyſ.Gothofr.*ibid.& in l.2.C.de iure aureor.annul.l.*3.*D.de bon.liber.* & *Novell.Iuſtin.*74.& conducit elegans text.*in l.penult.D.de Senatoribus,*ibi: *Quia dignitas, domicilij adiectionem potius dediſſe, quàm permutaſſe videtur.*

279 Pero * tengo por llano,y ajuſtado a mi ſuplica, y a la merced que en virtud de ella V.M. fue ſervido de hazerme,que el dia que me viniesſe a eſcuſar,y retirar del todo, del vſo,y exercicio de la Plaça del Real Conſejo de las Indias, ſe me ha de mudar la conſignacion, y paga del Salario, Propinas,y Emolumentos a la nomina del Conſejo Supremo de Caſtilla, igualandome en todo con los Conſejeros dèl, pues V.M.me hizo vno dellos,y me tiene deſde luego por jubilado alli, como conſta de las palabras de ſu Real decreto, ibi: *Jubilando en èl miſmo.* Y mas expreſſamente por las del Titulo, donde refiriendo las cauſas, y motivos que V. M. tuvo para hazerme eſta merced, dize: *Es nueſtra voluntad,que jurando en èl, quedeis alli jubilado, ſin gozar de Salario, Propinas, y Emolumentos que tocan a eſta Plaça. Pero con reſervacion de la que teneis del dicho nueſtro Conſejo de las Indias,por averla de ſervir, exercer,y reſidir, con todos los ſalarios,y emolumentos,como de preſente lo hazeis.*

280 Porque * ſi la cauſa de no mudar deſde luego la conſignacion del ſalario, fue, que avia de continuar el ſervicio en el Conſejo de Indias, en vacando a eſte ſervicio, quedarà abſoluta la jubilacion en el Supremo de Iuſticia, y en conſequencia de ella, ſe me deverán allí todos ſus gages, efectos,y emolumentos,*l.adigere,*§.*quamvis,D.de iure Patronat. cap.cùm ceſſante* 60.*de appell.*cum ſimilibus latè traditis à Tiraquel. *in tract.de ceſſante cauſa, per tot.præcipuè n.*130. *& ſeqq. vbi de legis,vel reſcripti ratione ceſſante,* Tuſch.*litt.C.concluſ.*202. & Alvar.de Velaſco *in axiom.iur.ead.litt.n.*40.*& ſeqq.*

Supueſto que la expreſsion del goze en la de Indias, no mudò,ni
281 alterò los efectos,y naturaleza de la jubilacion, que * es, que alli ſea pagado vno a donde jubila, argum. celebris text. *in l.cum alimenta* 22.§.*qui fratris,D.ſupellect.leg.* ibi: *Illam autem adiectionem, vt habeant,*

beant, vnde se pascant, magis ad causam prælegandi, quàm ad vsumfructum constituendum pertinere, l. donationes, §. species, D. de donation. lib. l. species, D. de aur. & argent. legat l. libertis, D. de aliment. legat. cum alijs, quæ in simili, de que * la demostracion, ò causa impulsiva de 282
hazer vna donacion, ò legado, no mude, ni altere su principal intento, y ordinaria naturaleza, tradit latè Menoch. *lib.* 4. *præsumpt.* 133. *n.* 11. & *cons.* 352. *n.* 7. *lib.* 4. Mantica, Molina, Surd. Lara de Cordova, Osuald. Ant. Gama, Flores de Mena, D. Ioan del Castillo, y otros que yo refiero 2. *tom. de Ind. Cub. lib.* 3. *cap.* 12. *n.* 68. & *seqq.*

Y en tales casos * siempre buelven facilmente las cosas a su cur- 283
so ordinario, en cessando los accidentes que le impedian, *l. per procuratorem, D. de adquir. hæredit.* ibi: *Mutatione personæ castrensia esse desierunt, leg.* 1. *C. de imponen. lucrat. descrip. lib.* 10. *l. licitatio, §. Fiscus, D. de publican. l. si vnus, §. pactus, vers. Quod & in specie, D. de pact.* cum alijs, quæ ego etiam adduco *dict.* 2. *tom. lib.* 3. *cap.* 1. *n.* 39. & *seqq.* & *lib.* 1. *cap.* 28. *n.* 5.

Y si el salario * no solo es parte accessoria de la dignidad que se 284
concede, sino que aun èl por si se llama Dignidad, segun la doctrina de Capic. *decis.* 27. *n.* 12. à quien refiere, y sigue D. Francisc. de Alfaro *de offic. Fiscal. gloss.* 31. *n.* 10. Llano es, que concediendome V. M. Plaça del Consejo, y jubilandome en ella, no me quiso privar de los salarios, y emolumentos que le corresponden, en llegando el caso de vsar plenamente de esta jubilacion, y de cessar el exercicio de la del de Indias. Pues * no deve vna misma cosa ser juzgada por diferen- 285
tes derechos, ò respectos, *leg. eum qui ædes, D. de vsucap. cum vulgat.* ni puede parecer decente, ni conveniente quitar, ò alterar en semejantes Honores, y Mercedes lo que les està señalado, y observado, *leg. decernimus* 26. *Cod. de Episc. & Cleric. cap. esto subiectus* 95. *distinct.* Panvin. *in tract. de visit. p.* 1. *q.* 1. *n.* 48. Præses Valenz. *cons.* 82. *n.* 29. & 30. Antes como el mismo dize *eod. cons. n.* 75. & *seqq.* al * nombre 286
Honorifico han de corresponder sus efectos. Y seria dura, y triste cosa fraudarle, ò dexarle desnudo de ellos. Y mas * quando se concede 287
por meritos, iuxta ea, quæ tetigi *sup. n.* 186. Y lo de Casiod. *lib.* 8. *var. ep.* 18. ibi: *Sumpsisti nomen ex meritis: custodi, vt semper læteris veritate vocabuli. Nam cùm omnis appellatio ad declarandas res videatur imposita, nimis absurdum est, portare nomen alienum, & aliud dici, quàm possit in moribus inveniri.*

Assen-

288 Assentado pues por * llano, como lo es, lo que destas Plaças Honorarias, y jubiladas, y de sus Honores, preheminencias, y emolumentos he referido, cuya mejor ley puede aun ser el mismo titulo de la que V.M.se sirviò de concederme, y queda puesto *sup.n.*104. ibi: *Y os guarden, y hagan guardar las honras, gracias, mercedes, franquezas, libertades, preheminencias, prerogativas, è inmunidades, è otras cosas, que por razon de ser del dicho mi Consejo os deven ser guarda-*
289 *das.* Hallo otra (entre las muchas que dexo citadas) que * es la vnica, *C. de Quæstoribus, lib.*12. digna de especial advertencia, y ponderacion, para conocer lo que los Emperadores Romanos deseavan, que fuessen estimados, y respetados los que les huviessen servido bien en cargos, y oficios preheminentes, aun despues de averlos dexado, y que el pueblo no passasse por ellos, como por hombres no conocidos, cuyas palabras dizen assi: *Qui ex Quæsturæ honore, aut officiali Magisterio* (Cuiacius legit, *aut efficaci*) *aut Comitiva vtriusque ærarij nostri attonito splendore viguerunt: acclamatione excipiantur soli-*
290 *ta, nec prætereantur vt incogniti.* Donde la Glossa, * exponiendo la palabra *Attonito*, dize, id est, *Terribili*, y pudo dezir mejor, *Stupido*, que es palabra que significa *Pasmo*, ò *Espanto*, por lo que semejantes dignidades tenian, ò tener devian de venerables, y que llevavan tras si los ojos, y animos de los subditos, sin dexarlos bolver, ò mirar a otra parte, como lo enseñò Servio, explicando el lugar de Virgilio 3. *Æneid.*16.

Talibus attonitus visis, ac voce Deorum.

& 5. *Æneid.*105.

Attonitis hæsere animis.

y mejor Claudiano 3. *Panegyr.*14.

Quantum profueris, quantam servaveris Urbem.
Attonitis metire oculis.

que segun la explicacion de Roberto Stephano *in Thes. linguæ Latinæ, litt. A. fol.*186. *Oculis attonitis videre aliquid*, es como dezir, *Continuo intuitu, nusquam alio versa acie.*

291 Y lo que el mismo texto añade, de * que sean recebidos con la aclamacion acostumbrada: *Acclamatione excipiantur solita*, se puede referir a la licencia que tenian los pueblos, de prorumpir en vozes, y alabanças alegres, quando salian en publico, ò entravan en los Theatros los Magistrados, de quien se hallavan bien governados,

co-

como en el mismo texto lo dexaron advertido Iacobo de Arena, Iuan de Platea, Iacobo Rebuffo, Lucas de Pena, y otros Autores, que pudieron tambien citar el lugar de Aristoteles *lib.1.Rhet.ad Theod.* de que hize mencion *sup.n.*178.ibi: *Memorationes, decantationes carminum, aut solutæ orationis ad laudes recitatio.* Porque aunque huvo tiempo, que estos aplausos se los arrogaron a si solos algunos Emperadores, como lo advierte bien Iusto Lipsio *lib.2.electi.cap.*10. Y refiriendo varias Formulas de estas aclamaciones, Brisonio, Bulengero, Dempstero, y otros muchos antiguos, y modernos, que copiosa, y eruditamente junta, y explica Don Sebastian Cavallero de Medina, oy Fiscal benemerito de la Real Audiencia de Manila, en la repeticion que imprimiò, y me dedicò, sobre la dicha *l.vnic.ex num.*1. (aunque sin advertir en ella, que habla de los Magistrados, ya Vacantes, ò Iubilados, como lo muestran aquellas palabras: *Qui ex Quæsturæ, & viguerunt*, juntas con lo que dize arriba *n.*170.) Despues se permitieron a los Magistrados, que pareciessen dignos de merecerlos, como el mismo Autor lo refiere, y consta del texto tan vulgar, como celebre * *in l.Iustissimos* 3.*C.de offic.Rector.Provinciæ,* 292
Iustissimos, & vigilantissimos Iudices, publicis acclamationibus collaudandi damus omnibus facultatem, &c. Donde Dionysio Gothofredo añade en sus notas: *Prodeuntibus Rectoribus Provinciarum licuit acclamare, leg.quoniam* 23.*C.de Episc.& Cler.*ibi: *Aboletur quidem Eutychetis damnosa memoria: Fabiani autem laudabilis recordatio relevetur.Novell.*70. *Ut ordinar.Præfecturæ,*§.*renovamus*, donde hablando en terminos de la Prefectura Honoraria, dize: *Quatenus magno pro meriti honore, & in carpentis vecti, & clamores præconum audientes insuper iudiciales conscendentes sedes constituantur, l.vnic. de Imaginib.& leg.2.de expens.ludorum in C.Theodos.*con otros textos, y lugares de buenos Autores, que trae Iacob.de Belvis.*d.Novell.* 70. Petr.Lenauder.*in tractat.de privileg.Doctor.2.p.*§.40.*n.*55. donde trata de las Aclamaciones de los Doctores en las Vniversidades, y de los *Uitores*, Pet.Heigio *Miscel.qq.p.*1.*q.*4.*n.*16.Cassan.loquens de laude benemeritis tribuenda, *in Catal.gloriæ mund.tit.de insign. consid.*47.*& p.*10.*consid.*24.Lips.*d.cap.*10.Cavaller.*dict.repet.n.*14. *&* 27.Bobadill.*en su Politica, lib.*5.*cap.*1.*n.*158. Que advierte, aver procedido de esto, * la practica de alabar, y recomendar al Principe 293
en las sentencias de las Residencias a los Iuezes, que las dieren bue-

nas,

nas, de que tambien tratan Aviles, Paz, Redin. Lancelloto, Conrado, Maſtrill. y otros que yo cito *en mi 2. tom. de Ind. Gubern. lib. 4. cap.*
294 *8. n. 31. & 32.* Y es digno de notar * el lugar de Seneca *epiſt. 29.* donde hablando de eſtas aclamaciones, aconſeja à los Magiſtrados, que ni las ſoliciten ambicioſos, ni las oigan deſvanecidos, pues al fin ſon, y ſe reſuelven en aura del pueblo: *Si te videro celebrem ſecundis vocibus vulgi, ſi intrante te, clamor, plauſus, atque Pantomimica ornamenta obſtrepuerint, ſi tota Civitate te fœminæ, puerique laudaverint, quid ni ego tui miſerear, cùm ſciam, quæ via ad turpiſsimum hunc adulationis favorem ferat.*

295 Conſervan tambien * las inſignias correſpondientes al cargo, en que ſon honrados, ò jubilados, quales eran antiguamente las Faſces, y Segures, Scipiones, ò Baſtones, Sillas, Curules, Trabeas, Pretextas, Palmatas, Calceos Lunatos, Infulas, Laticlavios, y Varas en los criminales, y oy las Togas que vſan en las mas partes. De que en nueſtros terminos ſe haze eſpecial mencion *in l. fin. C. de privil. eor. qui in ſacr. Palat. milit. lib. 12. & in l. eam legem, cap. de excuſat. mun. lib. 10.* ibi: *Et inſignibus dignitatum*: y hablando del Primicerio jubilado *in l. vlt. C. de Primicer. lib. 12.* que dexè citada *ſup. n. 187.* ibi: *Magiſtri officiorum pro antiqua conſuetudine infulas ſortiatur.* Y expreſſando las de los Conſules, en Caſsiodor. *lib. 6. formul. 1.* por eſtas elegantes palabras: *Atque adeò per illam indictionem Conſulatus te decoramus inſignibus, Pange vaſtos humeros vario colore palmate: validam manum victoriali ſcipione nobilita: lares proprios etiam calceis aureatis egredere; ſellam curulem pro ſua magnitudine multis gradibus onixus aſcende: vt in otio ſubiectus merearis, quod nos per maximos labores aſſumimus imperantes.* Y de eſtas, y todas las demas inſignias, y ſu vſo, y ſignificaciones, en muchos lugares del Derecho, y varios Autores, que juntan Briſſonio, Kalino, Sicard. y otros *in dictis verbis, & verb. Inſignia, & verb. Infulæ*, Caſſan. *in Catal. glor. mund. 1. p. conſid. 83. & 7. p. conſid. 24.* Pet. Fab. *lib. 1. ſemeſt. cap. 2. pag. 10. & ſeqq.* Eraſm. *in adagio, Calceos mutare*, Petr. Gregor. *lib. 4. ſyntagm. cap. 25.* Cœl. Rhodigin. *lib. 21. lect. antiq. cap. 6.* Bobadill. *in Polit. lib. 3. cap. 2.* Roſin. & Dempſter. *lib. 7. de antiquit. Romanor. cap. 3. & lib. 9. cap. 18.* Borrel. *de Magiſtrat. lib. 1. c. 1. ex n. 1.* Maſtrill. *eod. tract. lib. 5. cap. 2. per tot. & cap. 8. n. 106. & ſeqq.* Zipeus *lib. 1. cap. 41. n. 6.* Calliſt. Ramirez *de leg. Reg. §. 7. n. 8.* eruditè D. Anton. Cabrero de Avendaño *in tract.*

tract. de metu, lib. 2. cap. 15. ex n. 4. y yo refiriendo otros, *de Ind. Cib. lib. 4. cap. 4. n. 23. & cap. 5. n. 3.*

Y entre ellas es digna de particular reparo, la * del *Carpento*, de 296
que habla assimismo en terminos de *Honorarios* la *Novell.* 70. de Iustiniano, arriba citada, ibi: *Carpento vecti.* Y otros muchos textos del Derecho, y en especial del Volumen, donde se llaman tambien Sillas Curules, Plaustros, Curros, Vehiculos, Carruchas, Rhedas, y Cisios, como lo nota Guid. Pancirol. *lib. 1. var. cap. 57.* post D. Isidor. *lib. 20. Etymolog. cap. 12.* Nombres, que corresponden a los Coches, Carrozas, ò Literas de que oy vsamos. Y no solo eran permitidas a semejantes Magistrados, pero aun antes se les mandava precissamente, que siempre vsassen de ellas, como se comprueva de la *l. 1. lib. 14. tit. 12. del Cod. Theod.* que despues trasladò Iustiniano al suyo, *in l. vnic. C. de honoratorum vehiculis, lib. 11.* en que dize: *Omnes honorati, seu civilium, seu militarium dignitatum vehiculis dignitatis suæ, id est, carruchis bijugis, intra Vrbem sacratissimi nominis semper vtantur.*

Y esto era de suerte, que * aunque huvo tiempo que solo al Pre- 297
fecto Pretorio, ò al de la Ciudad de Roma se le permitia poder andar en Carrozas de oro, ò de plata, segun lo advierte Pancirol. *in notitia vtriusque Imper. lib. 2. cap. 2.* el Emperador Alexandro Severo XXV. en orden, le las permitiò de plata a todos los Senadores, como lo refiere Lampridio en su vida, dando la razon que tuvo para ello, por estas palabras: *Carruchas Romæ, & Rhedas Senatoribus omnibus, vt argenteas haberent permisit, interesse Romanæ dignitatis putans, vt his tantæ Vrbis Senatores vterentur.* De quien lo tomò Alex. ab Alex. *lib. 4. Gen. cap. 11.* cuyas son las que se siguen: *Tantæ dignitatis fuere Senatores secutis temporibus, vt in oppidis, & per loca, & conventus vmbraculis vterentur, indultum sit: Mox sequuti Cæsares eum ordinem amplissimis honoribus honestarunt, præcipuè Alexander Severus, vt dignitas conspectior fieret, argentatis rhedis, carrucisque Senatoribus vti permisit, vt sanctior, reverentiorque ordo putaretur.* Licencia, que despues la comunicò aun a algunos particulares el Emperador Aureliano, segun afirma Vopisco en su vida, quando dize: *Dedit potestatem, vt argenteas privati Carruchas haberent, cùm anteà ærata, aut eborata vehicula essent.*

Y es muy en nuestros terminos * aquella *l. vnic.* porque Acursio 298
en su Glossa dize expressamente, que habla de los Magistrados *Ho-*

norarios, de que vamos tratando, ibi : *Vel ponitur pro ijs, qui habent dignitatem, ſine adminiſtratiore, vt in Auth. vt ord. Præfect. &c.* exponiendo aſsi (aunque a mi parecer mal) la palabra, *Honorati*, la qual es apta para comprehender, y con mayor razon a los Magiſtrados Adminiſtrantes.

299 Y aunque a vnos, y a otros parece que aquel texto * preciſſa el traer eſtas Carrozas dentro de la Ciudad de Roma, ò de la de Conſtantinopla, a la qual Conſtantino, y los Emperadores, que deſpues dèl la habitaron, la quiſieron hazer igual a Roma; y entre otros varios Epitetos con que la iluſtraron; fue vno el de *Sacratiſsima*, *l.4. Cod. de agentib. in reb. lib.12.* El miſmo Acurſio dize, que ſe ha de entender, ſi ellos quiſieſſen: *vtantur*, inquit, *id eſt, liceat eis ſi volunt.*

Y de aqui ſacan argumento Bart. Plat. y otros Autores *ibid.* para
300 probar, que * los DD. no eſtan obligados a traer pueſtas de ordinario las inſignias de ſu grado, ſi no quiſieren. De que tambien trata la Gloſſa *in cap. vt Apoſtolicæ, verb. Dignitatum, de privil. lib.6.* Ant. de Butrio *in cap.1. de authorit. & vſu pallij*, Nicol. Boer. *in tract. de ordine graduum vtriuſque fori, 1. p. num.* 10. *fol.*166. *in* 16. *tom. tract.* & Anton. Corſet. *in ſuis ſingul. verb. Doctor.*

301 Fuera de Roma, o Conſtantinopla no * parece que era permitido vſar de eſtas Carrozas a los Magiſtrados Honorarios regularmente, pues hallo, que el Emperador Anaſtaſio concediò eſto, como por privilegio, a los dos Prepoſitos del Sacro Cubiculo Iubila-
302 dos, *in* * *leg. vlt. C. de Præpoſit. Sacr. Cubic. lib.12.* cuyas palabras ſon: *Iubemus duobus viris Illuſtribus Præpoſitis Sacri Cubiculi, tam noſtræ pietatis, quàm Sereniſsimæ noſtræ Coniugis, qui poſt finitam militiam Senatorio fuerint conſortio ſociati, licere quoties ad aſpiciendos agros ſuos, vel ob aliam cauſam proficiſci voluerint, cingulo vti, cùm hoc ad implendum eorum deſiderium, & ad nullius læſionem reſpicere videatur.* Donde la Gloſſa, explicando aquellas palabras, *Cingulo vti*, dize: *Enſe fortè, vel dic Cingulo, id eſt, titulo Dignitatis, id eſt Carruca: vt ſuprà de Honorat. vehicul. l.1.* dando a entender, que eſta inſignia del Coche, era la mas propria de los Magiſtrados, como la de traer, ò llevar delante de ſi armas, eſpada, ò eſtoque deſnudo, ò otro
303 ſemejante cingulo militar, a que * los Griegos, como alli lo advierte Cuiacio, llamavan ζωηφορεῖν, que quiere dezir en latin, *Portans, vel ferens gladium*, de ξιφος que en Griego ſignifica la eſpada, ò cu-

chi-

chillo, Latinè, *Gladius*, de donde pudo venir el llamar * *Cefes*, a los Magiſtrados ſuperiores, que tienen ſubordinados otros Miniſtros inferiores. Y *Ciferos*, a cierto genero de cuchillos. 304

Y concierne lo de los Coches para * la explicacion de la Pragmatica del año de 1611. que oy es la *l.9.tit.19.lib.6. Recop.* que los prohibiò generalmente a todo genero de perſonas, mandando, que no ſe pudieſſen traer ſin licencia, la qual nunca ſe entendiò, ni practicò con los Conſejeros, por ſer tan proprio ſuyo eſte ornato, como demas de los referidos lo dà a entender * Caſsiod. *lib.6.epiſt.*4. hablando del Præfecto Vrbis, *Carpento veheris per nobilem, plebem; publicate vota comitantur, favores gratiſsimi conſona tecum voce procedunt, &c.* lugar, que tambien arma para lo que dexo dicho de las Aclamaciones. Y en el miſmo *lib.epiſt.*15. poniendo la Formula del Vicario Vrbis: *Ad ſimilitudinem quippè ſummorum Carpento veheris, epiſt.*20. ibi: *In aliquibus adhuc Provinciis ornatus penula, carpenti etiam ſubectione decoraris: vt multis declaretur indiciis per expreſſas imagines rerum, vices te præcelſæ gerere dignitatis.* Y en otras partes a cada paſſo. 305 306

Y no es mucho que ſe conceda eſte Privilegio a los Magiſtrados Honorarios, y Titulares, pues * aun los Doctores Eminentes en ſu facultad, ſolo porque en cierta manera ſe llamavan, y tenian por Conſejeros de los Principes, ſegun lo que dize Reſtauro Caſtaldo *in tract.de Imperat.q.*83. *num.*18. *fol.*60. *in tom.*16. *tract.diverſ.* pueden tambien vſar deſtos Coches, ò vehiculos, aun dentro de la miſma Ciudad en que reſide el Principe, aunque a otros les ſea prohibido, como ſingularmente lo advierte Signorolo de Homodeis *in tract. vtrum præferatur Doctor, an miles? nu.*67. *in Addit.D.Ludov.in tom.* 18. *tract.diverſ.fol.*25. y Lanfranco *in tract.de privil.DD.col.*1. *nu.*28. *in fin.eod.tom.fol.*22. 307

Cuentaſe tambien entre los principales Privilegios, y Honores de los Senadores, y Magiſtrados, el * lugar que tienen, y ſe les deve dar en el Conſiſtorio, y preſencia del Principe, y en los Tribunales donde ſe juntan a adminiſtrar juſticia, aun quando van a ellos como particulares; ò lo que mas es, como reos, y en cauſas criminales, mientras no eſtàn convencidos de culpa, y que ſolo pueda conocer de ellas el miſmo Principe, ò a quien el ſe las cometiere, como ſe diſpone *in l.2.& 3.C.vbi Senatores, vel Clariſſimi*, ibi: *Et ſedendi cum* 308

celebratur cognitio in Secretarijs iudicantium, &c. Authent. vt ab Illustrib.§.2. ibi: *Ne cogantur, aut sedere cum Iudicibus dum iudicant, &c.leg.2.& 3.tit.24.p.4.l.15.tit.1.p.7.* con otros textos, y Autores que yo copiosamente junto *2.tom. de Ind.Gubern.lib.4.cap.4.n.66. & seqq.* Y hablando de la retencion del lugar, aun quando van como reos, Bald.& Salicet.*in d.l.3.* que tratan tambien del Obispo acusado, Hostiens.*in cap.fin.de postul.Prælat.* Cassan.*in Catal.glor.mun. 1.p.consid.11.* Tiraq.*de Nobilit.cap.20.ex n.51.* Schrad.*cons.3.nu.197.* Mastrill. que alega otros, y habla del lugar, que se deve a los Titulos en los Estrados, *lib.4.de Magistr.cap.13.nu.134.& seqq.& lib.6.cap. 5.ex nu.134.* donde habla del modo de proceder en las causas de los Magistrados: Otalora *de Nobilit.4.p princ.cap.vlt.nu.15.* donde habla del asiento de los Nobles, de que yo refiriendo otros muchos Autores tambien dixe algo *d.tom.2.lib.2.c.vlt.nu.16.& d.lib.4.cap. 3.num.6.*

309 Y este * Honor, y retencion de su asiento, assimismo se les mandava conservar, y actualmente se les conserva a los Senadores *Honorarios*, y mucho mas a los *Iubilados*, como lo entra diziendo el Emperador Zenon *in d.l.3.C.vbi Senator, vel Clariss.* ibi: *Vel ex Patricio,* & ibi: *Post depositam administrationem Senatorio ordini ociatus sest.l.1. C.de silent.lib.12.* ibi: *Necnon in nostro Consistorio his honor omnifariam observetur.l.3.C.eod.tit.* ibi: *His addimus, vt cum optatam acceperint quietem, & inter viros illustres Senatores cœperint numerari, honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, &c.* Mejor texto *in d. Novell.70.Iustin. vt ordinariæ Præfecturæ,§.renovamus,* ibi: *Insuper iudiciales conscendentes sedes, &c.*

310 Y siempre * fue (como es justo) estimado mucho el sentarse, y cubrirse delante del Principe, como oy se practica en los del Consejo, quando vàn los Viernes a las Consultas, que presencial, y vocalmente hazen a V.M. consistiendo en esto vna de sus mayores prehominencias; y lo dà a entender el Emperador Iustin. *in d.Authent.ab illustrib.* el qual pondera para ello Surgento *de Neapol. illustr.cap. 23.nu.23.* referido, y seguido por Mastrill. *d.tract.de Magistr.lib.4. cap.6.nu.26.& cap.13.nu.168.& lib.5.cap.7.nu.25.*

311 Y en estos * lugares, lo que mas es, no solo conservan los Iubilados el que tenian quando los jubilaron; sino aun despues vàn ganando otros por antiguedad, como si actualmente estuvieran sirvien-

viendo, aunque lleguen a ser Decanos. Porque aunque parece, que la Vacacion, ò Iubilacion, como * escusa de las cargas, è imposiciones que despues de ella se repartierẽ, les avia de quitar las medras, y nuevos ascensos, *arg. l. hi qui muneris 6. cum seqq. D. de vacat. muner.* Lo contrario es mas cierto, y juridico, por estar en ellos por merced del Principe, viva la Dignidad, y su Cingulo, como arriba queda probado, y expressamente lo declarò V.M. por su * Real cedula de Madrid, a seis de Abril del año de 1628. en favor del Doctor Luis Merlo de la Fuente, Oidor jubilado de la Real Audiencia de Lima en el Perù, a quien sus compañeros pretendian preferir, aunque fuessen menos antiguos, por dezir, que en todos los concursos avia de preceder alguno de los Actuales; y se mandò, *que el Iubilado conservasse su lugar, y assiento, que le tocasse, conforme a su antiguedad: assi en las ocasiones en que concurriesse con toda la Audiencia, como quando sucediesse concurrir con algunos de los Oidores de ella, sin que le pudiesse preferir, ni prefiriesse otro, que fuesse mas moderno que èl, aunque alegasse ser Presidente de Sala.* Y lo mismo hallo averse declarado, y decidido en vn Oficial Real de Cartagena, jubilado, llamado Antonio Bermudez, por otra cedula, fecha en Lisboa à 28. de Octubre de 1581. que està en el tercer tomo de las empressas, *pag.* 287. cuya conclusion, ò decision es como se sigue: *Porende por la presente declaramos, queremos, y es nuestra voluntad, que agora, y de aqui adelante, todo el tiempo que vivieredes en la dicha Ciudad, tengais el mismo lugar y assiento en las Iglesias, y demàs partes que concurrieredes con los dichos Oficiales, que antes teniades, y con la misma antiguedad, y precedencia, que si actualmente estuvierades sirviendo el dicho oficio. Y mandamos al nuestro Covernador, y Oficiales de la dicha Provincia, que en ello no os pongan impedimento, ni dificultad alguna: porque esta es nuestra voluntad.*

Y a practicarse lo contrario, * pudieramos llamar a estos Magistrados, no solo *Iubilados*, sino *Incitos*, a imitacion de las pieças que en el juego del Ajedrez, ò de los Ladrones, se ponen, sin que puedan moverse, a las quales dize S. Isidoro *lib. 19. Etymol.* que llamaron assi, *Quasi non citæ*, del verbo *Cio*, que entre otras significaciones, tiene la de mover, ò excitar. Y que de ai por Metaphora se llaman *Incitos* los hombres pobres, ò otros, que no tienen esperança de passar adelante. Sus palabras son estas: *In ludo calculorum, calculi partim*

310

313

314

or-

ordine movebantur, partim vagè. Ideò alij ordinarij, alij vagi appellati. Contrà, qui moveri omninò non poterant, Inciti dicti: vnde Egentes homines inciti vocati sunt, per quamdam similitudinem, quia nulla spes illis restabat vltrà procedendi.

315 Y de aqui se formò el * Adagio; *Ad incita redire, vel adigere*, quando se queria dezir aver llegado vno a tal estado, que no tenia por donde salir, ò poder mejorarse, como lo advierte, y exorna Erasmo, y Nonio Marcello, y sus Comentadores en la palabra, *Incita*; y con erudicion Francisco Iureto en las notas sobre Symmacho *lib.9. epist.*3.ibi: *Vt incita promoveat*: y Iulio Cesar Bullengero *in lib.vnic. de ludis veterum, cap.*60.

316 Gozavan assimismo, * y deven gozar, y gozan oy los Senadores *Honorarios*, y *Iubilados* el ir en el lugar que les toca con los Actuales, ò Administrantes, a besar la Real mano de V. M. la Pasqua de Navidad, y en làs demàs ocasiones, que por nacimiento de vn Principe, buelta de alguna jornada, ò por otro feliz acontecimiento, se permite a los del Consejo, que sean dignos desta honra. Para lo qual es texto expresso *d.l.*1.*C.de silent.lib.*12.ibi: *Vt tam in adoranda nostra serenitate, &c.* Favor, * que no acaba de encarecerle Casiodo-
317 ro, constituyendo en varias partes por la mayor gloria, y ventura del subdito, solo el llegar a vèr de cerca el rostro de sù Rey, y Señor. Y assi le llama DON, *lib.*10.*epist.*13.ibi: *Certè munus est, videre Principem*; y DON DIVINO, *lib.*3.*epist.*22. *Festinat enim ad Principem, qui vel solùm potest videre propitium: nam cuilibet habere nostra colloquia munera credit esse divina.* Y en el *lib.*8.*epist.*4.dize, que esta es la mayor dignidad que puede conseguir vn vassallo: *Iure siquidem de se benè arbitrabitur æstimatum, qui Regium meretur alloquium, quia dignitas est subiecti affatus meruisse Dominantis.* Y que se deve tener por premio, y cosecha de medras, y aumentos, *lib.*12.*epist.*8.ibi: *Quia præmium est vitæ Domino videnti servire, cui nec culpa celari; nec bonum possit abscondi. Militiam vestram transcenditis, si rerum Domino placere possitis. Nam cui nos parere contendimus, magnus provectus est, si mereamini ad eius placidos venire conspectus. Nam quoties læto Principi occurritur, efficaciter beneficia postulantur.*

318 Y assi * los Emperadores Romanos le concedian por grande, y lo que *in d.l.*1.*C.de silent.* dixeron: *Vt tam in adoranda nostra serenitate*, en la *l.*2. *C.de Fabricens.lib.*11. dixeron: *Adorare Principis*

ater-

æternitatem. Y ſu mas ordinaria fraſis era: *Adorare ſacram purpuram*. Porque entre * otros muchos modos, y varias formas de ſaludar, y hazer, ò moſtrar reverencia vnos hombres a otros, y eſpecialmente a los Principes, de que yo juntè mucho en mi Alegacion de Precedencia, *num*.10. Era entre los dichos Emperadores Romanos, el mas vſado, eſte, que llamavan, *Adoracion de la Purpura*, por ſer veſtidura, que a ellos ſolo ſe les permitia, y que llegandola a tocar, ò beſar, ſe tenian por venerados. De que haze noble, y repetida mencion el Derecho *in l.3. C.de domeſt. & protect. in C.Theod. l.6. C.de Advoc.div.Iudic.l.1.C.de Comitib. & Tribun.Schol. lib.12.l.4. C.de Conſulib.eod.lib.* con otras muchas, que juntan Briſſonio, Prateio, Calvino, y otros, *de verb.iur. verb.Adorare*; y nueſtro Antonio Pichardo *in diſput.de nobilit.commun.ſuper l.3. C.de murilegul. nu.21. & ſeqq.* 319

Donde refiere muchos Autores, que tratan * del origen, y vſo que tuvo la Purpura, y quando la començaron a vſar otros Magiſtrados, y a diferenciarſe con ella los Patricios de los Plebeyos. 320

Y por eſto la llama, *Adoranda*, Caſsiod.*lib.1.epiſt.2.* tratando elegantemente de ſu invencion, y del cuidado que ſe avia de tener en ſu beneficio: *Adorandi muricis precioſiſsimam qualitatem*. Y en el *lib.11.cap.20.* tratando del Primiſerinio, dà a entender, que con llegar a merecer eſte favor, ſe confirmava la dignidad de aquel oficio: *Quapropter*, inquit, *ſpectabilitatis honore ſuffultus, inter Tribunos, & Notarios venerandam Purpuram adoraturus accede, vt per ſacros aſpectus Principis, tuæ ſubſiſtat firmitas dignitatis*. Y en el miſmo *lib.cap.* 31. hablando del Primicerio, dize, que eſto las hazia mas iluſtres, y preclaras: *Inter Domeſticos, & Protectores adoraturus accedat, vt venerandis clarificatus aſpectibus, militaribus excubijs ſe gaudeat liberatum*.

A que tambien alude *lib.6.epiſt.23.* diziendo, * que de eſtas Viſtas, Acatamientos, ò Beſamanos de los Principes, ſalen como con nuevo, ò mayor luſtre, y eſplendor ſus Miniſtros, y Magiſtrados: *Exeunt à nobis dignitates relucentes, quaſi à Solis radijs,* (otra letra dize, *quaſi à Sole radij*) *vt in Orbis noſtri parte reſplendeat cuſtodita iuſtitia*. 321

Deſta * Ceremonia, y Honor, que por gozar de ella, conſeguian los Magiſtrados: trata aſsimiſmo Amiano Marcellino *lib.21.* ibi: *Verùm* 322

vùm cùm primitus viſus, adorandæ purpuræ datam ſibi copiam adverti ſſet. Pancirol. *in notitiia vtriuſque Imperij, in tit. de Princi. agent. in reb. Qui adorta Principis Clementia, cum inſignibus exibat.* Zonaras *in Iuſtin. tom.* 3. donde dà a entender, que los que merecian conſeguir eſta honra, ſe poſtravan en el ſuelo, y beſavan el pie del Principe.

323 Y eſto es en rigor * lo que ſignifica la palabra, *Adorare*, que es, *procumbendo venerari*, como lo advierte Laurencio Valla *lib.* 5. *elegant. cap.* 11. Y aſsi lo practicavan los Reyes Perſas, como lo dize Briſſonio *de Imperio Perſarum*, Celio Rhodig. *lib.* 2. *antiq. lect. cap.* 33. Lelio Biſciola *lib.* 7. *horar. ſucceſsiv. cap.* 13. & 14. Y a ſu imitacion començò en Roma à hazer lo miſmo Heliogabalo, y Maximino el Moço. Pero Alexandro Severo, Maximino el Viejo, y otros Emperadores Modeſtos, y mas advertidos, nunca lo conſintieron, como lo teſtifica Elio Lampridio in Alex. *Ipſe adorari ſe vetuit, cùm iam cœpiſſet Heliogabalus adorari, more Regum Perſarum.* Iulio Capitolino in Maximinis: *Nam in ſalutationibus ſuperbiſsimis erat, & manum porrigebat, & genua ſibi oſculari patiebatur, nonnunquam etiam pedes: Quod nunquam paſſus eſt ſenior Maximinus, qui dicebat: Dij prohibeant, vt quiſquam ingenuorum pedibus meis oſculum figat.* Lo meſmo dize Alex. ab Alex. *lib.* 2. *gen. cap.* 19. & *lib.* 4. *cap.* 17. *in fin.* notando a Iulio Ceſar: Qui *Pompeio Pæno agenti gratias pedem cum ſoculo aurato oſculandum dediſſe legitur.*

324 Y aſsi parece * aver quedado eſta Ceremonia de beſar el pie, reſervada ſolo en el Romano Pontifice, por las cauſas, y razones que junta Ioſepho Eſtefano Valentino *en ſu tratado, de oſculatione pedum Pontificis*, Marco Antonio Mazzarino *in tract. de tribus Coronis Pontificis, & de oſculo pedis.* Genebrardo, que refiere los Emperadores que ſe los han beſado *lib.* 3. *Chron. ann. Chriſt.* 32. Leandro Galganeto *de iur. public. lib.* 3. *tit.* 13. *de Papa, nu.* 2. Y Aguſtin Barboſ. nunca dignamente alabado, ni premiado, por los muchos, y doctos libros que ha eſcrito, *en el de vniverſ. iur. Eccleſ. lib.* 1. *cap.* 2. *n.* 90. Y aun en ellos la llaman tyranica, y la notan, y reprehenden con palabras bien atrevidas, Iuan Cuſpiniano, y Baptiſta Fulgoſio *lib.* 2. *memor. cap.* 1. *de priſcis inſtit. fol.* 60. & *lib.* 9. *cap.* 5. *de ſuperbia. fol.* 329. à cuyas calumnias ſatisfacen los dichos Autores.

325 Y V.M. y los * Catolicos Reyes ſus Progenitores ſolo permiten la de hincar la rodilla, y beſar ſu Real mano: lo qual, ò el hazer pri-

merò alguna ademan de besar la suya, el que haze la salutacion, ò reverencia, es vna de las mas comunes, y antiguas costumbres, que de esto se hallan en las Divinas, y humanas letras, como se colige del lugar de Iob *cap.*31.ibi: *Et osculatus sum manum meam ore meo*; donde juntò otros muchos el P. Iuan de Pineda, D. Sebastiano de Covarrub. *en su Tesoro de la lengua Castellana, verb. Besar*, Bisciola *vbi sup.* donde dize, que de aqui pudo tomar la etymologia la palabra ADORAR, *Quasi manum ad os admovere.*

Y aun esto * no lo consienten a los Prelados, y Sacerdotes, hon- 326
randolos con su braço, por el respecto del Sacerdocio; y siguiendo el consejo del text. *in cap. certum, & in cap. suscipitis ne, distinct.* 10. *& in cap. Valentinianus, distinct.* 63. *cap. duo* 90. *distinct. cap. solitæ de maior. & obedient.* cum alijs. Lo qual * me ha parecido digno de par- 327
ticular advertencia; porque se vea, que yà no puede tener lugar la quexa que Laurencio saca por argumento destos textos, *contrà viles Prælatos Hispaniæ, qui osculantur manus Regum.* Ni la de Alvaro Pelagio *lib.* 2. *de planctu Ecclesiæ, cap.* 18. donde dize, que èl, siendo Obispo Syluense, mas por temor, que por humildad, se hallò forçado de besarla al Rey de Portugal; y que solo se podria permitir esto, quando juntamente con ser Obispo, tuviesse algun Condado, ò tierra del Rey, y entrasse como tal, y segun la costumbre de los otros Magnates, y Titulados, a saludarle. Sus palabras son: *Fateor ego vilis Præsul Sylvensis Ecclesiæ, scriptor huius operis, potius timore, quam humilitate coactus sum osculari dexteram Regis Portugalliæ: quamquam ab eo non teneam Regalia: sed qui ex timore facit, iam non facit. Extrà de regulis iuris, qui ex timore. Dic tamen, quòd si Episcopus Comes sit, osculari debet, cùm ex consuetudine alij Magnates hæc faciant, &c.*

Y de la reverencia * en hincar la rodilla, y otras que se deven a 328
los Reyes, habla la *l.* 26. *tit.* 9. y mas notablemente la *l.* 18. *tit.* 13. *p.* 2. donde su ilustre glossador Gregor. Lop. advierte, por sentencia de Angel. y Iuan de Plat. *in d. l.* 1. *C. de silent. Quòd coram nullo alio debet genuflecti, nisi coram Principe, & Maiestate Regia, vel coram Papa.*

La propria * interessencia, y concurrencia con los Consejeros, y 329
Consejos, donde son cooptados, pueden pedir, y se deve dar en rigor de derecho, a los Honorarios, Titulares, y Iubilados en las Processiones, y demas actos publicos, y festivos, en que por qualquier

acontecimiento ſucediere ſalir, juntarſe,ò hallarſe en forma de Colegio,y Comunidad. Y eſſo es lo que quiſo ſignificar *d.l.*1. *C. de ſilent.* donde deſpues de aver expreſſado los caſos particulares, que he referido, añadiò: *Et in reliquis prædicti Honoris priuilegijs omnifariam obſeruetur*, que fue como echar la red barredera, para que no
330 ſe les quitaſſe ninguno, * ſegun lo que, citando a otros, junta Aguſtin Barboſ. *de diction. dict.* 347. *nu.* 1. *pag.* 350. & *dict.* 239. & 240. *pag.* 289. & Cened. *ſingul.* 71. Y lo miſmo diò a entender la *l.* 3. *eod. tit. C. de ſilent.* ibi: *Plena dignitatis lætitia perfruantur*. Porque aquello ſe dize *Pleno*, que ſe da enteramente,y para todos caſos,y ſin diminucion, ni limitacion alguna, y que aun en ſi no es capaz de otros aditamentos,ex latè etiam traditis ab eod. Barb. *in tract. de clauſ. clauſ.* 101. *nu.* 6. & *de dictionib. dict.* 261. *ex nu.* 1.

331 Y eſto * no ſe pudiera verificar, ſi ſiendo admitidos a los Honores del Conſejo,ò Curia, y hechos como parte de ella, ſegun lo declarò el Emperador Iuſtiniano en la *Novell.* 70. ibi: *Si verò ſolos participare voluerit honore, fieri quidem codicillos, & his dari, tantùm verò valere huiuſmodi Imperialem largitatem, vt ille honoratus quidem ſit, & maximæ Curiæ pars eſſe videatur*, ſe les denegara en alguna
332 ocaſion el dicho concurſo, pues en èl * podemos dezir, que eſtà el lucimiento,ò el pregon de los dichos Honores, que aſsi llamò Caſſiodor. aun ſolo el aſpirar a deſearlos, *lib.* 4. *epiſt.* 25. *Præconiorum ergo profeſsio eſt, Collegium deſiderasſe ſummorum: bonùmque de ſe iudicium tradit, qui celſæ gradus expetit dignitatis.*

333 Y a eſta Claſſe reduzgo yo el concurrir con el Conſejo en * los Eſpectaculos, y Fieſtas Theatrales, a que oy podemos comparar las que ſe vſan de toros,cañas, comedias,y otras repreſentaciones,y regocijos, de que junta algunas coſas curioſas D. Franciſc. de Amaya
334 *lib.* 3. *obſerv. cap.* 5. *ex nu.* 60. Porque ſiempre * eſto ſe tuvo, y reputò por Honor. Y aſsi cuenta Valer. Maxim. *lib.* 4. *cap.* 5. que aun quando en Roma no eſtavan diſtintos los lugares en los Theatros,ò Amphitheatros, ninguno del pueblo ſe atreviò a tomarle, prefiriendo a los Senadores, y Padres Conſcriptos. *Adeò*, inquit, *circumſpecta Romanæ Civitatis verecundia fuit*. Y deſpues que ſe diſtinguieron, ſiempre ſe reſervò el primero para el Senado, al qual en mueſtra de Honor,y de eſtimacion llamavan,y agregavan los Embaxadores de Provincias eſtrañas, como latamente lo refiere Alex. ab Alex. *lib.* 5.

dier.

*dier.Gen.cap.*16.y ſu Comentador Tiraq.Y puede cõſtar de Ioſeph *lib.*14.*antiq.Iudaicar.cap.*19. donde cuenta, que Caio Iulio Ceſar diò licencia a Hyrcano, Pontifice, y Rey de los Iudios, y a todos ſus legados: *Vt cum Senatoribus venationes ſpectare poſſent.* Y de * Alexandro Magno eſcrive Sabelico *lib.*6.*Enead.*4.que encomendò mucho por cartas a Antipatro los ſoldados Veteranos, a quienes deſpues de muchas victorias avia jubilado, y premiado liberalmente con dones en Aſia; y le ordenò, que por mueſtra de lo que mereciã, y honor, y reſpecto, que deſeava ſe les guardaſſe, ſe les dieſſe el primer lugar en los Theatros, y aſsiſtieſſen en ellos coronadas ſus ſienes. Honra, que tambien la vſaron en Roma, pues leemos en Plinio *lib.*16.*cap.*4.que *Civica corona donatis, apud Romanos ius erat ſedendi in ludis in loco proximo Senatui.* Y en Valer.Maxim.*lib.*4.*cap.* 4.§.6.que * a la familia de los Ælios, por ſus valeroſas hazañas, ſe le ſeñalò en el Circo Maximo lugar cierto para ver los Eſpectaculos: *Inque Maximo, & Flaminio*, inquit, *ſpectaculi locus, quæ quidam loca publicè ob virtutem donata poſsidebant.* Y en Alexand.*lib.*4.*Gen.cap.* 11.donde deſpues de aver dicho, que a los Senadores ſe les guardava eſte Honor, y derecho de darles *ius ſpectandi in Orcheſtra*, que era el primero, y mas preheminente lugar del Theatro, de que trata tambien Suetonio *in Auguſt.cap.*35.& ibi Beroaldus, añade, que a Marco Valerio, hijo de Voleſio, por aver vencido a los Sabinos, y y ſaqueado ſus Reales, ſe le diò por premio para èl, y ſus ſucceſſores la honra de tener lugar diputado en el Circo, donde ſentados en Silla Curul vieſſen los Eſpectaculos. 335 336

Y en la miſma Claſſe pongo tambien * el derecho que tienen, y deven tener los Magiſtrados, de que voy tratando, de ſer llamados a las comidas Paſcales, y otras que ſe dàn por los Preſidentes a los Conſejeros de ſus Conſejos, pues en punto de ſolo Honor, y preheminencia, como conſta * por los exemplos, que en la Sagrada Eſcritura ſe leen, 1.*Regum* 20.de la honra que Saul hizo a David, dandole ſu meſa en el primer dia de cada Luna, por aver vencido, y muerto al Gigante Goliath. Y deſpues el miſmo David a Miphiboſeth, hijo de Saul, 2.*Regum* 19. Y Evilmerodach, Rey de los Chaldeos, a Ioachim, Rey cautivo ſuyo, que por honrarle le ſentò en Babilonia a ſu meſa, 4.*Reg.*25.Coſtumbre que la obſervaron, y eſtimaron mucho los Reyes Godos, como lo teſtifica Paulo Diacono *lib.*1.*cap.*23. 337 338

començando: *Apud Gothos honorificum Regiæ mensæ adhiberi.* Y cõtando el ſucceſſo de Alboino, hijo de Oduino Rey de los Longobardos, a quien Thoriſmundo, Rey de los Gepidas, con averle muerto a ſu hijo en batalla, le honrò con ſu meſa, y lado derecho.

339 Y lo dà a entender * Caſsiod. *lib.6.epiſt.9.* poniendo la formula, ò inſtruccion del Conde del Real Patrimonio, a cuyo cargo, entre otros, eſtava la prevencion, y aparato de los banquetes Reales, exortandole a que miraſſe, que ſe llamavan a ellos por honra, los Embaxadores de otros Reyes, y que era juſto vieſſen tales grandezas, que tuvieſſen que contar en ſus tierras: *Nam etſi epulas* (dize) *ſolicita ordinatione diſponas, non ſolùm noſtro Palatio clarus ſed & gentibus neceſſe eſt reddaris eximius. Legati penè ex tota Orbis parte venientes, cum noſtris cœperint intereſſe conviviis, admirantur copiosè repertum, quod in patria ſua norunt eſſe rariſsimum, &c.* Donde Guillermo Fornerio en las notas, dize, que de paſſo ſe note eſte lugar, para la coſtumbre de llamar los Reyes a ſus meſas, y banquetes a los Embaxa-

340 dores; y añade: * *Quod per honorificum fuit.* Ammian. Marcel. *lib.*15. *Honorèque menſæ Regalis adeò antepoſitus alijs.* Pacatus *in Panegyric. Ille eohoneſtatus, affatus, ille menſa beatus, ille oſculo conſecratus eſt.* Quint. Curt. *lib.*8. *Præcipuus Honor habebatur, quod licebat ſedentibus veſci cum Rege.* Valer. Maxim. *lib.*5. *cap.*1. de Paulo loquens: *Nec indignum menſæ honore.* Y trae otras coſas el miſmo Fornerio *lib.*3. *ſelect. cap.*13. y Melchor Goldaſto *in Seniore lib.*1. *cap.*15.

341 A los quales yo (aunmas en nueſtros terminos) añado * el lugar de Plutarcho in Lycurgo, donde cuenta el honor, que en eſto hazian los Spartanos a los Senadores, diziendo: *Apud Spartanos electi Senatori, neceſſariorum quiſque cœnam apponens, dicebat, hac te menſa Civitas honorat.* Y en Roma, entre otras cenas, ò banquetes publicos, y ſolemnes, que llamavan Triunfales, Pontificales, y Augurales, era muy celebre el llamado *Dial*, ò de *Iupiter*, que ſe dava por honra, y veneracion a los Senadores en el Capitolio, y otras vezes con ocaſion de los juegos, y fieſtas celebres. Como lo dize Seneca *lib.*12. *epiſt.*124. *Hæc qualiſcùmque cœna Diali iucundior erit.* Alex. ab Alex. *lib.*4. *Gen. cap.*11. donde entre otros derechos, y Honores de los Senadores, haze noble mencion de eſte: *Epulandi publicè, tam in epulo Iovis in Capitolio, quàm ludorum cauſa.* Y añade, que a Caio Duillio, por vna inſigne batalla Naval, en que venciò a los Cartagineſes,

ſes, no ſolo ſe le concediò entrar en eſtos banquetes, ſino bolver de ellos con faroles ardientes, y muſica alegre de Meneſtriles, como tambien lo refiere Ciceron *in orat. ad Brut. & in Catone Maiore.* Valerio Maxim. *lib.* 3. *cap.* 6. Silio Italico *lib.* 6. *in fine.* Y tratando de los miſmos banquetes Valerio Maxim. *lib.* 2. *cap.* 1. Agellio *lib.* 12. *cap.* 8. y Tito Livio *lib.* 38.

Participan tambien, * y es juſto, y conveniente, que participen los 342
que llegaron a merecer el Honor, y Titulo de tan Supremo Conſejo, y con mucha mas razon los que en èl jubilaren, de los Nombres, y Titulos Honorificos, y Prehemminentes, con que ſuelen ſer nombrados, y honrados los que en èl adminiſtran, de que dixeron mucho Iuan Samocio *en el libro de Senatu Romano*, Boer. *en el tract. de auctoritat. Magni Conſilij.* Y hablando eſpecificamente de el de Caſtilla, Pedro Fernandez Navarrete *en ſus Diſcurſos Politicos, diſcurſ.* 3. donde con Caſsiod. y otros, los llama *Padres Conſcriptos, Varones probados, y aventajados, Flor, y Luſtre de los demàs Conſejos, Conditores, y Interpretes de las leyes, Zeladores del bien de la Republica, Deſcanſo feliz, y ſeguro de los graves cuidados del Principe.* Y lo que mas les quadra * Patricios, porque ſon, y deven ſer tenidos como Padres 343
del miſmo; ſegun la interpretacion que dà a eſte vocablo el ſeñor Rey Don Alonſo *in l.* 7. *tit.* 1 *p.* 4. ibi: *E à tal Conſejero como eſte, llamaron en latin Patricio, que es aſsi como Padre del Principe;* con quié conteſta Caſsiod. *lib.* 6. *epiſt.* 2. y Santo Tomas *in lib. de regimine Principis*, y Budeo referido por Vincencio Lupano *lib.* 1. *de Magiſt. Franc. pag.* 12. donde dà eſte miſmo nombre a * aquellos doze Pro- 344
ceres, o grandes Varones, que el Emperador Carlo Magno inſtituyò en Francia con igual dignidad, y poteſtad, confiando de ellos el bien, y govierno de ſu Reino, y aun el de ſu miſma perſona, y llamãdolos *Pares, quaſi Patricios, vel Patres communis Reipublicæ: ipſorùmque ſpeciem quamdam referebant Omotimæi apud Perſas, æqualis propè cum Rege dignitatis.*

Y no vàn lexos de la miſma derivacion, y conſideracion * Alex. 345
ab Alex. *d. lib.* 4. *Gen. cap.* 11. *in princ.* diziendo: *Senatores à Romulo centum creatos fuiſſe, qui ob honorem Patres, eorùmque Progenies Patritij dicti ſunt, quorum conſilio Reſpublica niteretur domi foriſque.* Donde ſu Adicionador Tiraq. refiere otras diverſas, tomadas de Plutarcho en la vida de Romulo. Pero a la dicha aſsiſten Claudiano *in Eutropium lib.* 2.

Ce-

——Genitòrque vocatur
Principis, & famulum dignatur Regia patrem.

Auſonio, hablando del miſmo Eutropio, deſpues que le condenaron, y confiſcaron los bienes.

Direptas quid plangis opes, quas natus habebit?
Non aliter poteras Principis eſſe pater.

el Emperador Iuſtiniano *in* §. *filius familias, Inſt. quib. mod. ius patr. poteſt. ſolvitur*, ibi: *Quem ſibi patrem elegit*. Y aun mejor los Emperadores Arcadio, y Honorio *in l. quiſquis, C. ad leg. Iul. Maieſt.* donde no ſolo confieſſan, que honran, y veneran a ſus Conſejeros en vez de Padres, ibi: *Qui à nobis loco patrum honorantur*, ſino aun les hazen parte de ſu miſmo cuerpo, ibi: *Nam & ipſi pars corporis noſtri ſunt.*

346 Y ordenan, * que en igual grado ſean punidos como reos de leſa Mageſtad, los que atrevidamente conſpiraren para matarlos. Lo qual diſpone tambien con graves palabras la *l. 1. tit. 16. p. 2. l. 1. & 3. lib. 8. Recop.* Y con otras ſemejantes,

347 hablando * de los Cardenales, y diziendo, que como los Senadores ſe pueden llamar, y llaman Patricios, y parte del cuerpo, ò compañeros a Latere del Romano Pontifice, text. *in cap. Fœlicis, de pœn. lib. 6. & in Extravag. Execrabilis, de prebendis*, vbi elegans Gloſſ. *verb. Circa nos, & verb. Sublimitatem*, Barbat. *de præſtant. Cardinal. q. 2.* cum alijs latè traditis ab Auguſtin. Barboſ. *de vniverſ. iure Eccleſ. lib. 1. cap. 4. nu. 14. & ſeqq.* & Marc. Anton. Marſil. *de redit. Eccleſ. cap. 13. nu. 18.*

348 Y aunque * algunos han querido dezir, que oy no procede eſto de ſer reos de Mageſtad los que matan a los Conſejeros, y que ſolo ſe tendrà eſte crimen por de alevoſia, *ex l. 1. tit. 22. lib. 2. Recopilat.* lo contrario es mucho mas cierto, como lo enſeña Gregor. Lop. *in d. l. 1. per text. ibi, & in l. 1. tit. 2. p. 7.* Bald. *conſ. 133. vol. 4.* donde aun ſolo el abrir la boca contra el Senador, tiene por delito de Mageſtad, *ex ead. l. quiſquis*, ibi: *Cogitaverit*, Iul. Clar. *lib. 5. ſentent.* §. *læſæ Maieſtatis, ex nu. 3.* donde refuta a Capic. que requiere conſpiracion. Cantera *in quæſt. crimin. cap. 2. nu. 2.* Egid. Boſſ. *in praxi, tit. de crim. læſ. Maieſt. nu. 43.* Covarr. *in Clem. ſi furioſ. 2. p. nu. 7.* Franciſc. Zoanet. *in tract. de Imperat. nu. 108.* Olan. *in antinom. litt. C. nu. 117. & ſeqq.* Plaça *de delict. lib. 1. cap. 22.* Tiber. Decian. *lib. 7. crim. cap. 5. ex nu. 25.* & latè Farin. *in lib. 4. crim. q. 112. de læſa Maieſt. ex nu. 64.* & Maſtril. *de Magiſt. lib. 3. cap. 1. num. 5.*

Si

Si bien confieſſo, que el *Pars corporis noſtri* de aquella ley *quiſquis*, mas propriamente ſe puede referir al cuerpo myſtico de todo el Conſejo, ò Senado, de que alli hablan los Emperadores, llamandole *Nueſtro*, * porque ſiempre ſe dignaron de querer ſer contados en el numero de ſus Conſejeros, y Senadores, a quienes preſiden como cabeças, como lo dize el Emperador Iuliano *in l. ius Senatorum* 8. *C. de dignitat. lib.* 12. tratando tambien de como ſe ha de bolver por ſu derecho, y autoridad, por eſtas palabras: *Ius Senatorum, & authoritatem eius ordinis (in quo nos quòque ipſos numeramus) neceſſe eſt ab omni iniuria defendere.* Donde lo notaron aſsi Bart. Plat. y Iacob. de Aren. Bald. *in cap. quanto, col. 2. de iureiur.* donde dize, que por eſta cauſa el Senado, *Concilium Principis dicitur*, y Martin. Laudenſ. *in tract. de Conſiliar. q.* 26. Oſaſc. *in proœm. deciſ. Pedemont. nu.* 2. Greg. Lop. *in l.* 7. *tit.* 18. *p.* 4. *gloſſ. fin.* Didac. Perez *in proœm. tit.* 3. *lib.* 2. *ordinam. gloſſ.* 2. Reſtaur. Caſtald. *in tract. de Imperat. q.* 73. *nu.* 39. Maſtril. *de Magiſt. d. cap.* 1. *nu.* 9. & Molin. *de primog. lib.* 1. *cap.* 3. *nu.* 25. que ponderà deſpues de otros, aquel texto, para probar, que lo * diſpueſto por derecho en los Senadores, *in Imperatore, qui caput ipſius Senatus eſt pari ratione ſervandum eſt.* 349 350

Y pudieron alegar el notable exemplo del Emperador Tiberio, de quien cuenta Suetonio en ſu vida, *cap.* 29. * que ſe preciava de votar como igual, y no como Superior a los Senadores, y de reconocerſe por hechura ſuya, quando pudo enſobervecerle ſu mayor dignidad: *Atque hæc*, dize, *eò notabiliora erant, quòd ipſe in appellandi, venerandiſque ſingulis, & vniverſis Senatoribus propè exceſſerat humanitatis modum. Diſſentiens in Curia à Quinto Haterio. Ignoſcas, inquit, rogo, ſi quid adverſus te liberiùs, ſicut Senator, dixero. Dixi & nunc & ſæpè aliàs P. C. bonum, & ſalutarem Principem, quem vos tanta, & tam libera poteſtate inſtruxiſtis, Senatui ſervire debere, & vniverſis civibus ſæpè, & plerùmque etiam ſingulis, nèque id dixiſſe me pœnitet, & bonos, & æquos faventes vos habui dominos, & adhuc habeo.* 351

Y en el *cap.* 33. dize, que * ſe levantava muchas vezes para recebirlos, y ſe apartava de la calle por donde iban, dandoles lugar para que paſſaſſen, imitando en la eſtimacion que moſtrava tenerlos, la que pudo aprender de Auguſto Octavio ſu padraſtro, de quien refiere el miſmo Suetonio en ſu vida, *cap.* 53. que deſpues de averſe ſentado con ellos en el Senado, ſolia ſaludar a cada vno de por ſi por 352

ſu

su nombre; y quando se iba, no consentia que alguno dellos se moviesse para seguirle, ò acompañarle. *Tanti*, inquit, *Senatores fecit, vt singulos nominatim sedentes in Curia salutaret: & discedens, nullo se movente, vale diceret.*

Lugares de que tambien hizo memoria Alex. *d.cap.*11. añadien-
353 do, que * el Emperador Claudio, por mostrarse su igual, y lo mucho en que los tenia: *De maiore negotio acturus in Senatu, medius inter Consulum sellas, Tribunitio subsellio sederet*, temandolo de el mismo Sueton. *in Claud.cap.*23. Y notando luego a Heliogabalo, que degenerò en esto, como en lo demàs, de lo que devia hazer vn buen Emperador, tratandolos con gran indecencia, y llamandolos *Esclavos Togados*, de que tambien le nota Lampridio en su vida.

354 Porque los buenos Principes, * siempre los tuvieron, y honraron como Colegas, como despues de otros lo prueva bien Navarrete *in discurs. politic.*3. trayendo otras cosas a este proposito, y entre ellas lo del Rey Nabucodonosor, que llamò a su Consejero Daniel, Compañero, *Dan.cap.*4. *Donec collega ingressus est in conspectum meum*, & Restaur. Castald. *dict. tract. de Imperat. q.*65. diziendo, que se levantavan a recebirlos.

355 Y a boca llena no se dedignavan de * llamarlos *Padres*, añadiendo tambien el Titulo de *Conscriptos*, no porque se escriviessen sus nombres en las Coronas de sus cabeças, ò Diademas de las de los Emperadores, como parece que lo quiso entender, y dezir Accursio *in l.vnic.verb.Patres conscripti, C.de emendat.Cod.Iustin.* y en el §.*Filius familias, Inst.quib.mod.ius pat.potest.solvitur, verb.Patriciatus*, y Alberic. *in dictionar.verb.Patres conscripti*: ò en laminas de oro por Romulo, como lo dize S. Isidor. *lib.9.Etymol.cap.*4. cuyas palabras tiene, con razon, por sospechosas, ò adulterinas su docto Comentador Iuan Grial; sino por el cuidado que se tenia en escogerlos del orden de los Patricios, y Cavalleros, y escrivirlos en el numero del Senado, para que en vez, y voz de todo el pueblo mirassen por el bien publico, como mas advertidamente lo dize el mismo Accurs. *in l.vnic.in princ. C.de caducit.toll.* y consta de lo que del modo de elegirlos, y conscrivirlos, refiere Plutarcho en sus problemas, *cap.* 8. y en la vida de Romulo, Festo Pompeyo *de verb.signif.lib.*xx. Tit. Liv. omninò legendus *lib.*11. *ab Urbe condita*, & Italicus Catil. cuyas palabras son dignas de referirse: *Delecti*, inquit, *quibus genus nobile,*

cor-

corpus annis infirmum, ingenium ſapientia validum erat, Reipublicæ conſultabant. Hi vel ætate, vel curæ ſimilitudine Patres appellabantur. Alex.ab Alex.*dict.lib.*4.*Gen.cap.*11.*in princ.* ibi: *Quos enim poſt exterminatos Reges, ætate graves, ſpectatæque probitatis videbant, Senatui, tanquam graviſsimo, ſanctiſsimòque Concilio adſcribebant. Quos quidem, cum alij in locum decedentium ſuffecti, & in Senatum litteris adſcripti eſſent, Conſcriptos vocarunt,* Caſsiod.*lib.*1.*epiſt.*43. ibi: *Scitis Patres Conſcripti noſtrum eſſe gremium culmina dignitatum. Scitis vobis proficere, quod nobis contigerit in faſcium honore præſtare, quod enim ab vnoquòque ſuſcipitur, Senatus eſt, qui meretur. Quid enim de vobis æſtimemus, agnoſciis: quando viris longo labore compertis, hoc certè in præmium damus, vt veſtri corporis mereantur eſſe participes, &c.* Greg.Lop.*in l.*7.*tit.*18.*p.*4. Conan.*lib.*1.*comment.cap.*12.*nu.*1.& 3. Geddæus *in l.plebs eſt* 238. *D.de verb ſignific.* Menoch.qui alios adducit *lib.*2.*de arbitrar.caſu* 68. y Navarrete *d.diſcurſ.*3. donde añade, que ſe eſcrivian con letras de oro ſus nombres en los Anales, ſignificando con eſto ſus virtudes, y partes: y pone otros Titulos, y epitetos, con que ſe ſolia honrar, y ſignificar la eſtimacion de ſus perſonas, y Dignidad. Y de eſte de *Padres*, deſcribe bien el origen, intento, y oficio, Caſsiod.*lib.*1.*epiſt.*24. diziendo: *Conſtat Senatum, populis vivendi regulam præſtitiſſe. Nam quod ornat nomen Romanum, à vobis legitur inſtitutum. Ad hoc Patres in illo principio nominati, vt quaſi filiorum per vos poſsit vita componi. Vos enim devotionem Provincijs, vos privatis iura decreviſtis, & ad omnes iuſtitiæ partes ſubditos parere libentèr docuiſtis, &c.lib.*9.*epiſt.*23. *Favete ergò P.C.noſtris muneribus, & noſtro nihilominus Candidato. Nam licèt nuncupemini omnes generaliter Patres.huic etiam eſtis ſpecialitèr & parentes. Nomen veſtrum, à Curæ ſimilitudine derivatum, fideliſsima rerum appellatione confirmat, non translatitia vſitatione vocabuli, ſed honora ſorte naſcendi, &c.*

Pero ſu mas comun nombre fue el * de *Senadores*, tomandolo, ſe- 356
gun parece, de la edad, y ſenectud, que en tales perſonas ſe requeria, para el Conſejo, y govierno de la Republica; de donde tambien ſe
dixo *Senado*. Porque aunque en eſto * de la edad que ſe pedia para 357
entrar en el, huvo, y ay varias opiniones, y deciſiones, cuya relacion eſcuſo, por no ſer neceſſaria para mi intento; y porque latiſsimamente, deſpues de otros que refiere, la pone Menoch. *centur.*6.*de arbitr. caſu* 540. Maſtril.*de Magiſt.lib.*2.*cap.*5. Mag.Marq.*in Gubern.Chriſt.*

lib.1.cap.5. Bobad. *in Politic. lib.1.cap.7.* Iuan Brantio *de Senatore, lib. 1.cap.26.* y el novissimo Don Diego Narbona, tratando este punto con diligencia, è inteligencia *in tract. de ætate ad hum. act. requis. anno*
358 *20.q.3. per tot. ex pag.337.* No se puede negar, * que para este cargo se deseo, y busco siempre entre los antiguos edad madura, segun lo reconocen los Autores citados, y en especial Castald. *d. tract. de Imperat. q.73. nu.14.* y Iuan Brantio, que puso por titulo del dicho Capitulo, *Senatores è senibus legendi*, y que de ai tomò el nombre, como se ha dicho, y expressamente lo reconociò Ciceron *in Catone*, diziendo, que para èl se procura consejo, razon, y buen juizio, *quæ nisi essent in Senibus, non summum Consilium maiores nostri appellassent Senatum*; y Ovidio *lib.5. Fastor.* dum canit:

Nec nisi post annos patuit tunc Curia Seros,
Nomen, & ætatis mite Senatus habet.
Iura dabat populo senior, finitàque certis
Legibus est ætas vnde petatur honos.

359 Y aunque despues * se introduxessen algunos en el Senado en edad mas temprana, mezclados con los ancianos, hazian su consonancia; y su virtud, y costumbres les grangeavan el mismo nombre, y respecto que pudieran sus canas, como con elegancia lo advirtiò Cassiod. *lib.9. var. epist.7.* diziendo: *Quid sit maturitatis, quid prudentiæ, in ordinis ipsius æstimatione cognoscis, cuius primæva germina mox cùm adoleverint, Patres vocantur. Adolescentia illic inchoat à maturitate consilij: tractant iuvenes cum modestia senium: vbi morum pondus in flore permittitur, quod vix alibi cana ætate generatur.*

360 Y deste respecto, * y del que en todas las Republicas bien governadas, se tuvo a los hombres ancianos, aun sin llegar a ser Magistrados, de que trata la *l. semper, D. de iur. immunit. l. fin. D. de fide instrum. l.2. §. quæ omnia, C. de vet. iur. enucl. Auth. de Quæstorib. §. si verò*, vbi Cuiac. & Balduin. Ovid. *d. lib.5. Fast.*

Magna fuit capitis quamdam reverentia cani:
Inque suo precio ruga senilis erat.

Iuvenal. *Satyr.13.*

Credebant hoc grande nefas & morte piandum;
Si iuvenis vetulo non assurrexerat, etsi
Barbato cuicùmque puer, licèt ipse videret,
Plura domi farra, & maioreis glandis acervos.

y jun-

y juntando otros muchos lugares Alberic. *in dictionar. verb. Senectus*, Felin. *in cap. si quis de testib.* Marc. Mantua *in Enchiridion. rer. singul. cap.* 248. y latissimamente Melchor Goldasto en su tratado intitulado *Senior, sive de Maioratu Electorum Imperij*, por todo el libro primero, que tiene treinta y vn capitulos, cuyo titulo es, *de Prærogativa ætatis in honore, & dignitate.* Naciò el tomarse en nuestra lengua Castellana, y en otras, * este nombre *Senior*, ò *Señor* en la misma 361
significacion, que el Latino *Dominus*, como es notorio, y lo prueva la *l. 1. tit. 25. p. 4.* diziendo: *Señor, es llamado propriamente aquel que ha mandamiento, è poderio sobre todos aquellos que viven en su tierra, è a este tal deven todos llamar Señor, tambien sus naturales como los otros que vienen a èl, ò a su tierra, &c.* cuyas palabras refiriò tambien Don Sebastian de Covarrubias *en su Tesoro de la lengua Castellana, litt. S. verb. Señor*, y reconoce que se deriva de *Senior*, porque a los primeros que se ha tenido siempre respecto en el mundo, ha sido a los ancianos, y viejos, ò Presbyteros, que significa lo mismo. A estos se les deve por naturaleza, y al Señor temporal por dominio.

El qual nombre, como lo advierte bien Navarrete *dict. discurs. 3. pag. 4.* * se vsa dar, y dà comunmente, assi en presencia, como en au- 362
sencia, y assi en vida, como despues de muertos, a los que estàn, ò han llegado a estar en el Supremo Consejo, porque en ellos està la madurez de las canas, y la veneracion de la vejez, y juntamente la que se deve a su Magistrado, * cuya dignidad, y autoridad, aun en los in- 363
feriores, causa que sean en cierta manera tenidos, y reputados como por señores del lugar, ò Provincia donde le exercen, y se llamen Principes, y Señores dèl, como lo enseña Bart. *in leg. 1. in fin. D. de iurisd. omn. Iud.* donde dize: *Quod qui habet iurisdictionem in territorio, potest appellari dominus territorij.* Y lo prueva expressamente * la *l. si* 364
spadonem 17. §. *si Civitatis, D. de excusat. tutor.* ibi: *Si Civitatis Princeps, id est Magistratus, l. scire oportet* 21. §. *si præfectorium, D. de tutor. & curator. dat. ab his*, ibi: *Si præfectorium hominem in legatione existentem, Romanus Princeps dederit tutorem, dimittetur*, donde Dionys. Gothofr. expone con mucha razon en sus notas, *Romanus Princeps, id est, qui Romæ præest Magistratus*, con otras que trae Mastrill. *de Magistr. lib. 5. cap. 3. nu. 1.* y yo en mi discurso, ò tratado de Precedencia *nu. 34.* y en el *2. tom. de Ind. Cub. lib. 4. cap. 4. num. 26.* donde pruevo con Alex. ab Alex. y su Adicionador Tiraq. y otros, que los Ro-

manos, y los Spartanos, el mismo honor hazian a sus Magistrados, que a sus Principes.

365 Y mas * en nuestros terminos, con nuestro Greg. Lop. *in leg. 8. tit. 9 p. 1. verb. Iurisdictio*, donde nota aquella ley para en comprobació de la doctrina de Iuan Fab. *in §. præiudiciales, col. 7. Inst. de action.* vbi dicit: *Quòd attenta vulgari loquutione communiter iuridici vocantur Domini, & sic secundùm eum, Dominus iustitiarius, potest dicere totam villam suam, & vide l. 3. §. 1. D. de public. & vectigal.* & Socin. *cons. 260 col. 9. vol. 2.* Y lo repite *in l. 4. gloss. 8. verb. El Señorio. tit. 7. p. 5.* diziendo: *Idem potest dici de iustitiario Domino perpetuo, ibi posito à Rege: nam & hos iuridicos Dominos appellamus*, vt tradit Ioann. Fab. *in §. sed istæ quidem, col. 7. Instit. de action.* & idem *in Gubernatoribus, seu Iudicibus perpetuis, nam largo modo dicitur habere dominium, qui habet præheminentiam, leg. 3. §. 1. D. de publican.* & ex notatis per Bart. *in l. titia, D. de leg. 2.*

366 Y a esta imitacion el señor Rey D. Alonso * a los Doctores, y Catedraticos de Leyes, les llamò *Señores de Leyes in l. 1. tit. 31. p. 2.* por la licencia, y facultad que tienen de tratarlas, y interpretarlas. De donde tambien con mas razon pudieron merecer este nombre, y Honor los del Consejo Supremo. En quienes, demas de la facul-

367 tad de explicarlas, * consiste juntamente la autoridad de aconsejar, y assistir al Principe para hazerlas, como lo advierte Navarrete *dict. discurs. 3. fol. 40.* y lo prueva la *l. humanum, vers. Scitote P. C. C. de legi. l. 7. tit. 4. & l. 8. tit. 1. lib. 2. Recop.* Ioan. de Montaigne *in tract. de Consiliar. q. 26.* quem refert, & sequitur Tapia *de præstant. Cancell. cap. de prærogativa, nu. 27. pag. 6.* & Tasso *in pragmat. de Antefato, pag. 397.* donde dizen, que las leyes assi consultadas, son las validas, y seguras, y las que se llaman PRAGMATICAS, en que tambien conviene, juntando otras cosas con curiosidad, Anneo Roberto *lib. 2. rer. iudicat. cap. 11. fol.*

368 Y desto procede, y deve observarse, y se observa de suerte, * que aun en los mismos Estrados, y Salas del Consejo, donde parece, que por la representacion de la persona Real, avia de escusarse el nombre de *Señor*, como regularmente se escusa con otros, por Illustres que sean: Todavia à los que son, ò han sido del Consejo, aun despues de muertos, ò jubilados; y por el consiguiente, a los Honorarios, que participan de sus preheminencias, y prerogativas, se les llama *Señor*,

quan-

quando ſe ofrece nombrarlos de palabra, ò por eſcrito, en las peticiones, ò alegaciones, ò en otra forma. Y lo que mas es, a ſus mugeres, * por la participacion, ò comunicacion que tienen con ſus ma- 369
ridos en los Honores, como en terminos de Senadores lo prueva la *l. fœminæ* 8. y la *l. nuptæ* 12. *D. de Senator.* y hablando en general la *l. mulieres* 6. *C. de incolis, lib.* 10. repetida *in l. mulieres* 13. *C. de dignitat. lib.* 12. ibi: *Mulieres honore maritorum erigimus, genere nobilitamus, & forum ex eorum perſona ſtatuimus*, con otras muchas que juntò Maſtrill. *de Magiſtr. lib.* 5. *cap.* 4. *nu.* 70. y lata, y doctamente nueſtro D. Antonio Pichardo en el Tratado particular que imprimiò de Nobilitatis inter virum, & vxorem communicatione, y anda deſpues de ſus Comentarios a la Inſtituta, *ex nu.* 11. y yo dixe algo en el mio *de crimine parricidij, lib.* 2. *cap.* 13. * cuyo lugar cita el miſmo Anto- 370
nio Pichardo *vbi ſup. nu.* 17. honrado aun en las niñezes de mis eſtudios con tantos encomios, que parece quiſo dexar alli vinculada mi fama, y memoria, y a que por mis proprios eſcritos, y meritos no pudieſſe alcãçarla, como en ſemejante propoſito lo dixo Sidon. Apoll. *lib.* 4. *epiſt.* 3. eſcriviendo a ſu amigo Claudiano: *In quo dum ad meum nomen proœmiaris, hoc munus potiſſimum cœpi, vt meæ fama perſonæ, quam operæprecium non erat librorum ſuorum titulis inclareſcere, tuorum perpetuaretur beneficio.*

Y eſta * prerogativa, demas de tener por ſi tan notorio, y cor- 371
riente el eſtilo, y comun obſervancia: que baſta para no poder dudar de ella, ni de ſu juſtificacion, y de que aſsi ſe aya diſpueſto, y ordenado, conforme a lo que yo copioſamente juntè 1. *tom. de Ind. iur. lib.* 2. *cap.* 24. *nu.* 86. & *lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 26. He ſabido, por relacion de vn grave Miniſtro, que eſta aprobada, y autorizada por cedulas, y decretos Reales, que ſe guardan en el Archivo de Simancas, en que ſe concede a los del Conſejo de Eſtado, y a los del Supremo de Iuſticia generalmente, y a los demàs en los ſuyos, y que aſsi ſe averiguò pocos años ha en vn caſo ocurrente.

Y no es mucho ſe les conceda, pues aun ſe * les ſuelen dar otros 371
titulos mas altivos en otras Naciones, como lo dexè apuntado *ſup. nu.* y lo refieren Greg. Lop. *in l.* 11. *tit* 5. *p.* 3. *gloſ.* 4. Martin Laudenſ. *de legat. Princip. q.* 17. Card. Iacobatio *de Concil. lib.* 1. *art.* 1. *nu.* 148. Ioan. de Montaigne *in tract. de Conſil. verſ. Octavò in partem, nu.* 12. quem refert Tapia *de præſtantia Cancell. pag.* 60. *nu.* 27. donde dizen,

que

que los que llegan a este Supremo lugar, pueden,y deven ser llamados PROCERES, y que este vocablo se les da , porque proceden a los demas, Roxas *in Epitom.ſucceſſ.cap.26.num.4.* & Maſtril.*d.lib.5.cap.3.num.2.*

373 Y de los * Chinas leemos en Matheo Riccio,y otros que han escrito de sus costumbres, que a los Magistrados, que entre ellos se vsan, a quienes nuestros Europeos han dado el nombre de *Mandarines*, y ellos en muestra de honor,y respecto llaman *Señores* , y *Padres* : *Sed honoris*, inquit, *non officij cauſa lavije*,vel *lauſie nuncupantur.Id Dominum,ac Parentem ſonat.*

374 Y que aun * al Corregidor que dexò de serlo, en las peticiones,ò platicas de palabra, en que dèl se tratare ante el Iuez que le toma la residencia, le ayan de llamar *Señor*, sin que por esto se incurra en la pragmatica de las cortesias,lo enseña Bobad.*en su Politica,lib.5.cap.1.num.54.*

EN QVANTO a privilegios , y franquezas en materia de tributos, sisas, derramas,y otras contribuciones, y cargas; especialmente ex-
375 traordinarias,ò personales, es tambien * assentado , y notorio , que son libres,y exemptos dellas regularmente los Senadores , y Consejeros,y mas quando llegan a serlo del Supremo Senado, *l.non parum* 11.§.*ideòque*,*C.de aſſeſſ.l.Senatorum ſubſtantia* 4.*l.nemo* 5.*l.ius Senatorum* 8.*l.præcipimus* 14.*C.de dignit.lib.12.l.maximarum,& l.eam legem, C.de excuſat.mun.lib.10.* textus apud nos celebris *in l.74.tit.5.lib.2.Recop.* que habla aun en los Oidores de Valladolid, y Granada, con otros que traen Bart.Lucas de Pena,y Platea *in l.omnes, C.de annon.& trib.lib.10.* idem Platea *in d.l maximarum*,Petr.de Vbaldis *de collectis,nu.28.* Egidio Thomato *eod.tract. verb.Medici.nu.12.* Bellencino *de charit.ſubſid.q.66.*Ferret.*conſ.67 per tot.*Fab.de Ana *conſ.108.ex nu* 11.Regneto Sixtino *de Regalib.lib.2.cap.6.nu.111.* Borrel *in ſumm.deciſ.3.p.tit.de vectigal.nu.106.*Roberto *lib.2.rer.iudic.cap.11.in princ.*Bobad.*in Polit.lib.3.cap.1.nu.23.& lib.5.cap.1.n.58.* Maſtril.*de Magiſtr.lib.5.cap.3.nu.75.& ſeqq.*y novisimamente Baldaxar de Angelis *in prato Codicis,lib.1 ſup.l.vnic.de ann.& capitation. nu.1.& ſeqq fol.211.*y hablando de las tutelas,y curadurias discernidas,ò por discernir, *l.Iuriſperitos,D.de excuſ.tut.l.vlt. C.eod.tit.l.iubemus,& l fin.C.de ſilent.lib.12.*vbi Ioan.de Platea,& Iacob.de Aren. cum traditis a Paulo Montan.*in tract.de tutel.cap.35.nu.17.*Gregor.

Lop.

Lop. *per text. in l.3. verſ. Otroſi*, ibi: *Por ſus Iuezes, ò por ſus Conſejeros, tit.17.p.6.* Gutierr. *de tutel.1.p.cap.21.num.26.& 27.*

La qual immunidad ſe les concede, no ſolo por la grandeza, y autoridad del cargo, y oficio, que * les haze Nobles, Iluſtres, y Clariſsimos, quando aun ellos no lo ſean por ſu nacimiento, *d.l.quiſquis, C.ad leg.Iul.Maieſt.* ibi: *Virorum Illuſtrium, qui à Conſilijs, &c. leg. omnes, C.de metat.lib.12.* ibi: *Quos ipſa quidem adminiſtrationis conditio ſpectabiles novit, honor tamen additus à noſtra liberalitate reddit Illuſtres*, Bar. & Bald: per text. ibi, *in l. Iudices, C.de dignit.lib.12.* cum alijs latè adductis à Martino Laudenſ. *d.tract.de Conſiliar.q.27.* Tiraquel. *de Nobilit.cap.28.per tot.* Tiber. Decian. *reſponſ.66.n.74.vol.3.* Tapia *de conſtit.Princ.cap.4.nu.115.* Bobad. *lib.3.cap.1.nu.22.* Maſtrill. *de Magiſtr.lib.3.cap.10.nu.122. & d.lib.5.cap.3.nu.12.* Amaya que junta mucho de eſtos titulos de Iluſtre, y Clariſsimo *in l.2.C.de excuſat.mun.lib.10.nu.29.* y yo *ſup.nu.135.* Sino * porque aun a la miſma Republica que goviernan, y cuyo ornamento, y eſplendor ſon (ſegun lo reſpondiò el Philoſopho Epictéto al Emperador Adriano, quando le preguntò, què era el Senado?) le conviene que tengan, y gozen ſemejantes privilegios, è immunidades, pues las ſirven en otras coſas, que ſon de tanto mayor importancia, como lo advierte, y prueva bien Roberto *vbi ſup.* Y antes dèl Ciceron *lib.1.offic.* diziendo: *Eſt enim proprium munus Magiſtratus intelligere ſe gerere perſonam Civitatis, deberèque eius dignitatem, & decus ſuſtinere: ſervare leges, & iura deſcribere, & fidei ſuæ commiſſa meminiſſe.* 376 377

Por lo * qual, aun a los Doctores, y Profeſſores de las Artes, y Medicina, ſe les ſuelen dar las miſmas immunidades, ſegun lo notan comunmente todos los Scribentes, y en particular nueſtro D. Franciſc. de Amaya *in tit.C.de profeſſ. & Medic.lib.10.* Petr. de Antiboli *in tract.de muner.§.4.* Bonus de Curtili *in tract.de Nobilit.3.p.n.113.* Feſtaſius *de æſtimo, & collectis, cap.3.ex nu.46.* Iulio Ferreto *de gabellis, nu.208. & ſeqq.* y Baeza *de inope debitore, cap.16.ex nu.134.* Franciſc. Marc. *deciſ.637. & 638.* & Natta *conſ.1.* 378

Y porque, aun en el repartimiento, juſtificacion, diſpoſicion, y buè cobro de las dichas cargas, tributos, impoſiciones Reales, y perſonales, es * a donde mas deve aſsiſtir el cuidado de los miſmos Magiſtrados Supremos, y eſſe ſe reputa por parte, y paga dellos, *argument. text.in l.5.§.ſocietas, l.ſi non fuerit, verſ. Plerùmque, D.pro ſocio, l.1.C. eod.* 379

*eod.§.2.Inſtit.de ſociet.*ibi: *Quia ſæpè opera alicuius pro pecunio valet, cum ſimilib.*

380 Y es de tanta importancia,* que dize elegante, y cuerdamente Michael Hoſpital en ſus verſos,*in ſermone ad in auguratione Franciſci II.Galliarum Regis*, que por falta dèl,y por las diſsimulaciones,y coluſiones de los Magiſtrados,que devieran tenerle, eſtàn,y eſtaràn ſiempre pobres los Reyes,por mas rentas que tengan, tributos,è impoſiciones que carguen a ſus vaſſallos, pues todos tiran a hurtarlas, y defraudarlas: de ſuerte, que apenas gozan dellas la quarta parte. Pondrè aqui ſus verſos, porque me han parecido dignos de letras de oro.

Scilicèt hæc pridem toto fædiſsima Regno
Invaluit peſtis: Virèſque & robora paſcit
Imperij. Vix quarta redit,vel tertia Regi
Pars Canonis. Nimium multi Regalibus vncas
Admovere manus loculis. Revocandus in arctum
Ille ingens numerus. frænanda licentia furum,
Quò magis id fiat,neve hæc ſcelerata propago
Patronos habeat,defenſorèſque nefandi
Criminis.Hoc mihi ſæpè monendum,& ſæpius,omnes
Abſtineant donis,præſertim quìque futuris
Iudicijs præerunt,& quorum eſt ſumma poteſtas.
Tam firmum nihil eſt,tam clauſum,aut denique ſanctum,
Quod non expugnet vis auri: nec minus eſt fur
Qui præde partem capit,ac qui ſurripit ipſe,&c.

381 Y de eſtas franquezas,y exempciones, es llano* que tambien gozavan,y deven gozar los Senadores, Magiſtrados,y otros Miniſtros *Honorarios*,y *Iubilados*, de quienes vamos tratando, cada vno conforme al grado,y claſſe de ſu miniſterio, como expreſſamente lo dize Egidio Thomato *d.§.Medici,nu.*14. eſtendiendo eſte privilegio aun a los Magiſtrados deſpoſſeidos ya de los oficios, como no aya ſido por culpa ſuya.Y el text.*in d.l.eam legem,C.de excuſat.mun.lib.*10.ibi: *Ut iiſdem beneficijs, non quamdiù militaverint, ſed quamdiù vixerint, perfruantur,l.1.Cod.de Primicer.lib.*12. donde pone penas al que intentare gravar con eſtas cargas a los Miniſtros,*qui laborem quiete mutaverint, vel abiecerint, vel ſenectute poſuerint,& eos temerario adſenſu* (Cuiac.legit temerarius adcenſum) *in diſcuſsione, per-*

æqua-

æquationes, aliam denique vllam rem inquietator extiterit.

Textus * elegantiſsimus, donde ſe da la razon del goze deſtas 382
immunidades, y ſe habla de Honorarios, Allectos, y Iubilados, *in leg. vnic. C. de præpoſ. laborum* (ò como otros leen, *laborum*, vel *labarorum*) *lib.* 12. ibi: *Qui præpoſiti labarum noſtro iudicio promoventur, Clariſsimi ſunt inter Allectos, ita vt Exconſularibus habeantur. Nam & immunitate digni ſunt, quos noſtri lateris comitatus illuſtrat.* Palabras, que aun vienen mas ajuſtadas a los Senadores, y Conſejeros, que como dixe en el *nu.* 345. no ſolo ſon del lado, ſino del cuerpo del Principe. Eſpecialmente ſi advertimos, que en el Codigo Theodoſiano ſe añaden eſtas: *Nam Senatorio nomine, & dignitate digni ſunt, &c.*

Porque a eſtos * Prepoſitos, y a los que llamavan Domeſticos, y 383
Protectores (que eran como los de la guarda de los Emperadores, ò como oy en Caſtilla los que llaman Monteros de Eſpinoſa, de quienes hizo particular, y curioſo tratado D. Pedro de la Eſcalera, y Guevara) quando los jubilavan, les davan los privilegios, y immunidades de Conſules, y Senadores, y quedavan como *Honorarios* de eſtos oficios, *leg.* 4. *de privileg. eorum, qui in Sacr. Palat. militant. in Cod. Theodoſ.* ibi: *Palatinis noſtris, qui ob ſpectatum laborem otio donati ſunt, &c. leg. ea lege, Cod. de Domeſtic. & Protector. eodem Cod.* ibi: *Grave admodum eſt, viros, poſt emenſum laborem, qui nullius rei cupidiores fuere, quàm gloriæ, leg. Domeſtici* 7. *leg. Domeſticis* 8. *eodem tit. & Cod.* ibi: *Cùm primùm ad decem primatus gradum ordine militiæ pervenerint, ſtatim Clariſsimo nomine decorentur, & inter Allectos, vel Exconſulares habiti, ſe præditos gaudeant dignitate, &c.* Donde * las pa- 384
labras *Allectos*, y *Exconſulares*, es llano, que ſignifican *Honorarios*, y *Jubilados*, como lo dexè advertido *ſup. nu.* 151. & 170. Y tratando de lo que obra, ò denota eſta diccion, *Ex*, en los Magiſtrados, lo advierte docta, y latamente Franciſc. Iureto *in notis ad Symmach. lib.* 9. *epiſt.* 45. *pag. mihi* 240. emendando con eſta obſervacion algunos lugares de diverſos Autores.

Y no ſe puede paſſar ſin particular ponderacion otro texto, que aun le tengo por mejor, y mas a nueſtro propoſito, que es * la *l.* 3. *C.* 385
de ſilent. lib. 12. donde deſpues de aver concedido a los Silenciarios, y ſus Decuriones, ò Cabos (que eran como ſi dixeſſemos, los que miravan por la quietud, y ſilencio del Palacio Real, y repoſo del Emperador, y a quien èl ſolia fiar ſus recados ſecretos) las immunidades

que tenian por sus oficios, *in angarijs, & parangarijs, sive paraverè-dis, sordidis quòque muneribus, ex coctione calcis, & superindicti gravamine, hospitùmque, cuiuslibet dignitatis, inquietudine.* Añade, que las gozen tambien plenamente, despues que los jubilen, diziendo: *His addimus, vt cùm optatam acceperint quietem, & inter viros Illustres Senatores cœperint numerari, honore Curiæ (sive Honorariæ Curiæ,* como dize otra letra) *sine aliqua functione lætentur, immunitatisque gaudio plena dignitatis lætitia perfruantur.* Sobre el qual texto Platea *ibid. nu.* 2. nota expressamente, *Consiliarios Principum immunes esse ab oneribus patrimonialibus.*

386 Aunque lo que en èl se dize * cerca del privilegio, ò immunidad de ser libres de huespedes, ibi: *Hospitùmque cuiuslibet dignitatis inquietudine*, parece, que està derogado en quanto à los *Honorarios*, por la más nueva constitucion de los Emperadores Theodosio, y Valentiniano *in l. omnes 9. vers. Cæteris, C. de metatis, & Epidemitic. lib.* 12. ibi: *Cæteris verò, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citrà cingulum, pro suo solo honore delata est, excusandarum ædium licentiam penitùs denegamus.* Lo qual tambien se dispone por Valente, y Marciano en la *l. hac lege* 10. *Statim seq. eod. tit.* ibi: *Si quis illustres honorarias dignitates quascùmque sine actu cœlitus impetraverint, æquo animo domos hospitibus post hanc legem pendant pro tertia, quæ legibus præfinita est, portioni, &c.* Dexandole en su fuerça, y vigor en los Actuales, y Iubilados, y Varones Consulares, y Patricios, y sus herederos, y otros que gozassen semejantes dignidades, como consta de los mismos textos, y de lo que en su exposicion, despues de los Comentadores ordinarios, dize Baltasar de Ayala *in tract. de iur. & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 3. *nu.* 3. y Bobad. *in Polit. lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 58. Donde añade, que

387 * ni aun al que fue Corregidor, y esta en residencia, se le ha de echar huesped. Y que el Emperador Claudio, segun lo refiere Suetonio en su vida, mandò por decreto, consultado con el Senado, que

388 * los Senadores Romanos, no solo fuessen libres de huespedes, aunque fuessen soldados, y en ocasiones de guerra, pero que ni aun los tales soldados se atreviessen à entrar en sus casas, aunque dixessen que iban solo a visitarlos, y saludarlos: *Patrum*, inquit, *decreto prohibuit, milites domos Senatorias, etiam salutandi causa ingredi, &c.*

389 De donde por ventura se originò * otra ceremonia, y prerogatiua

tiva honorifica, que se solia hazer, y oy se haze a los Magistrados Superiores, en honra, y veneracion de sus oficios, y dignidades, que es deponer, ò arrimar (como dizen) los inferiores, las varas, y insignias de las suyas, quando les entran a visitar. De que habla la *l. Proconsules*, vbi Bart. Ioan. Horosc. & alij, *D. de offic. Proconsul.* Alex. ab Alex. *lib.* 2. *Gen. cap.* 27. donde refiere en particular, como practicavan esto los Proconsules en presencia de los Consules. Petr. Gregor. Tholos. 3. *p. syntagm. iur. lib.* 47. *cap.* 32. *nu.* 5. Bobad. *in Polit. lib.* 3. *cap.* 2. *nu.* 20. & 21. Los quales ponen otros exemplos, y lo fundan, en * lo que de la distincion de los grados, y del respecto, que los Ministros de classes inferiores deven tener a los que sirven en las mayores, nos enseña la *l.* 2. *C. de offic. diversi. Iud. l.* 1. *C. de offic. Præf. Urb.* ibi: *Ita vt inferior gradus meritum Superioris agnoscat, cap. esto subiectus* 95. *d. gloss. in l.* 1. §. *sicut autem. D. de aqua pluvia.* La qual nota, y alaba, como singular, Pedro de Ravena *singular.* 863. 390

Tambien * solian ser, y eran libres, y immunes los Senadores Romanos, y otros Magistrados, y Ministros tales, aunque fuessen solo *Honorarios*, y sus hijos, y descendientes avidos despues de la Dignidad, de las funciones, y obligaciones, que llamavan Curiales, y les tocavan en los pueblos, ò municipios, de donde eran originarios, como se colige de la *l* 5. *D. de Senatorib. l. filius* 22. §. *Senatores, cum l. seq. D. ad Municipal. leg. Senatores*, vbi Iacob. Rebuff. & alij, *C. de dignitat. lib.* 10. cum alijs traditis a Mastril. *de Magistr. d. lib.* 5. *cap.* 3. *nu.* 47. & *seqq.* donde prueva, que pueden, si quieren, renunciar su proprio origen, y que adquieren domicilio en la Ciudad, donde assisten al Principe, o administran jurisdiccion, gozando alli de todos los Privilegios della, como los demàs Ciudadanos. 391

Y lo mismo dà a entender el * Emperador Iustiniano en la *Novell.* 70. cuyo titulo es: *Vt ordinariæ Præfecturæ vrbanæ, & Prætorianæ duæ, & Præfecturæ, quæ in cingulo, & quæ in actu sunt, solæ, non etiam Honorariæ liberent à Curiali fortuna.* Aunque en este texto, como por èl parece, dispuso nuevamente, que esta immunidad no se concediesse de alli adelante a solos los Honorarios, fundandose, en que devian de ser muchos los que pretendian, y conseguian estas dignidades Honorarias, solo para librarse, y eximirse de sus Curias, y que en ellas hazian gran falta, y convenia tenerlas sustentadas, aleñadas, y favorecidas. Para * lo qual vemos las muchas prevenciones, 392 393

y recatos, que se hallan en varios titulos del Volumen, y el privilegio particular, de que el padre que ofreciesse a su hijo natural a la Curia, con solo esso fuesse visto legitimarle, de que se trata *in §.aliquando, Inst.de nupt. & in Auth.quib mod.naturales efficiantur sui, §.si quis igitur, collat.6.* donde Balduino, Aldobrandino, y los demàs Comentadores juntaron otras cosas para este intento; y antes dellos *l.1.& per tot.tit.15.p.4.* & Covarr. *in 4.2.p.cap.8.§.7.nu.4.*

Pero antiguamente (segun he dicho) tambien los Honorarios gozavan desta immunidad, como demas de los textos citados, se
394 prueva de otro del mismo Emperador Iustiniano, que es * la *l fin. C.de Decurionib. lib.10.* Donde expressando diez casos, que libran de la fortuna, ò condicion Curial, pone entre los primeros el Patriciado, y Dignidades Honorarias, por estas palabras: *Si quis igitur, vel summum Patriciatus honorem fuerit consequutus, sive infulis Consulatus Honorarij* (id est sine administratione, como alli expone la Glossa) *aut ordinarij fuerit ampliatus, vel Consul, vel Consularij efficiatur, &c. Is gaudeat se eiusmodi conditionis esse exortem.*

395 En cuyo argumento, * y del Authentico *Constitutio, quæ de dignitatibus, §.generaliter, collat.6.* que dispone, que por los casos en que vno se libra de la condicion Curial, se libre tambien de la patria potestad, podemos sacar otro privilegio, è immunidad de los mis-
396 mos Senadores, y Consejeros, y dezir, que * aunque Iustiniano en el *§.Filius familias, Inst.quib.mod.ius pat potest solvit.* parece, que assienta por llano, que la dignidad Senatoria, y la Consular, no libravan a los hijos de la patria potestad; esso se ha de entender mirado el derecho de aquel tiempo, porque despues se fue comunicando el mismo privilegio al Consulado, como se dize *in d.Auth.Constitut. quæ de dignit.in princ.* y a los Obispados, Prefecturas, y demàs dignidades, de que se haze mencion *in d.l.vlt.C.de Decurion. & in Novell.81.& 123.dict.Auth.§.palàm, Auth sed Episcopalis dignitas, & in corpora vnde sumitur, C.de Episcop.& Cleric.l.7.cum seqq.vsque ad l.15.tit.18.p.4.l.3.tit.9.p.2.* Y assi tambien se puede estender a la Se-
397 natoria, * especialmente en la forma que oy la consideramos en los Consejeros de los Supremos Consejos, que los comparamos a los Patricios, como dixe *sup.nu.343.* de quien no se duda, que le gozassen, como el mismo Iustiniano lo confiessa *d.§.filius, vers.Sed ex constitutione nostra*, que es la *l.vlt.C.de Consulib.lib.12.* dando por razon,

que

que si puede el padre librar al hijo de su potestad con emanciparle: porque no lo ha de poder obrar el Emperador con elegirle a oficio, en que merece ser llamado su padre?

Cuya * formula, refiriendo este privilegio, pone Casiod. *lib.6. epist.2.* ibi: *Additur, quòd leges tantam illi reverentiam detulerunt, vt in sacris positus, cùm hoc fuerit honore præcinctus, paternæ potestatis nexibus exuatur, nisi contrà specialiter à Principe caveatur. Quod constat ratione probabili constitutum; vt qui amplissimum genus speciosæ libertatis acceperat, vilissimam conditionem cum subditis non haberet,* y Turnebo *lib.15. adverss. cap.16.* 398

Y considerando esta equiparacion, * le estiende tambien, despues de larga disputa, a los Cardenales, porque son como Patricios, y del Consejo, ò Senado del Papa, la Glossa celebre *in Extravag. Execrabilis, de præbend. verb. Sublimitatem.* 399

Y lo mismo advirtiò * la Glossa, *verb. Illicò, in d. § filius,* Oinotomo, Mising. Aldobrand. Balduin. Scuro, Ritershusio, Borcoltē, Broeo Vvesembech. Giphanio, Pichardo, y otros *ibid.* confessando, que ya està corregido en esta parte aquel texto, y que gozan deste privilegio los Senadores, y Consejeros, & Greg. Lop. *in d. l.7. verb. Consejero, & in leg.14. verb. Dignidades, d. tit.18. p.4.* 400

Y puedese esforçar este intento, con que * el que consigue algun Titulo de Duque, Conde, ò Marques, se libra de la patria potestad, segun la opinion de Iason *in l. qui se patris, C. vnde liberi,* que refiere, y sigue Mastrill. *de Magistr. lib.4. cap.13. nu.219.* y Baldaxar de Angelis *in prato Cod. sup. leg. ad similitudinem, C. de Episcop. & Cleric. nu.2.* Y esto, solo por tener aquella dignidad, y autoridad cōcedida por el Rey: y porque respecto de la jurisdiccion que exercitan, se tienen por Oficiales, y Magistrados, y se llaman de su Consejo, por lo menos en titulo, y *ad Honorē,* que es de lo que vamos tratando, como el mismo Mastrillo lo confiessa, *eod. lib.4. cap.15. nu.19. & seqq.* Y se practica * en los Obispos, que se libran de la patria potestad, como queda dicho, y son tambien llamados del Consejo del Rey, como lo dize Cosmas Guimier *in pragm. sanct. verb. Consilia, l.6 tit.9. p.2.* ibi Gloss. *verb. Aconsejar. leg.4. tit.4. lib.2. Recop.* Greg. Lop. *in l.11. tit.5. p.3.* Ioan. Garc. *de Nobilit gloss.9. nu.49.* y otros que refiere Bobad. *in Polit. lib.2. cap.16. nu.7. & cap.17. nu.15.* y yo exornando con algun estudio este punto *2. tom. de Indiar. Gubern. lib.3. cap.7. n.71. & seqq.* 401 402

Pero

Pero no por lo que he dicho de la immunidad de los Consejeros
403 en estas contribuciones,cargas,y ocupaciones,es mi intento negar, * que si la necessidad vrgente del Rey,o Republica lo pidiesse,ò el Rey se lo mandasse, dexen de tener obligacion de acudir a ellas. Porque el mismo que les concede estos privilegios, puede con causas justas ordenar,que le assistan,y ayuden con sus haziendas,y encargarles las
404 ocupaciones que tuviere por convenientes. Las quales * por humildes que sean, en fuerça desta obediencia se convierten en dignidad, como gravemente lo dexaron escrito, y dispuesto los Emperadores Constantino,y Constancio en la *l.nemo* 5.*C.de dignit.lib.*12.por estas palabras: *Nemo Præfectus Vrbi citrà præceptionem, vel scientiam nostram vlli muneri subiuget Senatorem: Nemo Curiam nostram immani pulset iniuria. Si quid enim Senatoria præditis dignitate fuerit fortè mandandum, nostro id iudicio reservandum est. Fit nàmque dignitas, quæ nobis iubentibus sustinetur.*

405 Por cuya decision, dixo Roman. *singul.*805. que aun * los oficios viles se enoblecen, si se reciben,y exercitan por mandado del Principe, a quien sigue Boerio *decis.*222.Y aunque Caballino lo contradice,*milleloq.*727.*part.*2. juzgando, que el oficio, si por si es baxo, como el del Aparitor,o Verdugo, no se harà noble,aunque el Principe le conceda. Yo entiendo, que aquel texto, y Autores citados, no miran al oficio (que esse retendra siempre su calidad) sino a la persona, la qual no descaece de la suya por obedecer, y servir a su Rey, en ocasiones apretadas, en contribuciones, ò ministerios, que en otras no le fueran forçosas,ni decorosas.

406 Como * en estos calamitosos tiempos, por las vrgentes necessidades de tantas guerras, lo estamos experimentando,y lo vimos poco ha en la guarda de las puertas desta Villa de Madrid, que se encargò a los Consejos,y Consejeros, con ocasion de la peste de Mala-
407 ga: siendo assi, * que estàn relevados de esta ocupacion,aun los Doctores,y Professores de las Artes, como lo dize,y prueva, despues de otros, Geronimo Previdel *in tract.de peste,tit.de his,quæ ad salut.Civit.pertinent,nu.*2.5.& 8.*en el tom.*18.*de los Tratados de los Doctores, fol.*171.

408 Y en consideracion de lo referido, dize * Anneo Roberto *lib.*2. *rer.iudic.cap.*3.que teniendo privilegio los Magistrados de Sanquintin de no hazer velas, ni rondas,y guardas en los muros,y puertas de

aque-

aquella Ciudad, que es frontera de Flandres; el Senado de Paris declarò, que no se les devia guardar, ni cumplir en ocasion de nuevas de guerra, en que los primeros que deven acudir son los Magistrados, pues son tambien los que mas participan de las comodidades, y honores de la Republica, y trae, entre otras cosas, lo que Tit. Liv. *lib.* 2. dize, que exclamò la plebe Romana, indignada en semejante caso contra el Senado: *Patres militarent: Patres arma caperent, vt penes eosdem pericula belli, penès quos præmia essent*; y otras historias, y exêplos sacados del mismo, y de otros Autores, por donde consta, que amenaçando el peligro; no deve reservarse ningun estado, *cap pervenit. de immunit. Ecclesiarum, l. placet, C. de Sacros. Eccles.* ibi: *Atque hoc repentina adventitiæ necessitatis sarcina ab omnibus civibus æqualitèr deposcit cum alijs*, que para los mismos casos de la necessidad, y que en ellos nadie puede escusarse, juntan lata, y doctamente Craveta *cons.* 905. *nu.* 3. & Roland. à Valle *cons.* 80. *nu.* 1. *lib.* 3. & *cons.* 2. *nu.* 12. *lib.* 4.

Y de aqui es, * que de la carga, y reparticion para el adereço, y reparo de las murallas, y otras cosas semejantes, no se suelen tener por exemptos los Consejeros, sino es donde, y quando ay costumbre en contrario, como refiriendo muchos, y llamando la comun opinion, lo dize Mastrill. *decis.* 156. *per tot.* y Philip. Pascal. *en el tratado de virib. patr. potest.* 4. *p. cap.* 4. *nu.* 34. 409

Y no dexavan * los Senadores Romanos de contribuir en el Terrazgo de sus predios, ò possessiones, que llamavan *Cleba*, ò *Follis Senatoria*, de que se trata en la *l.* 2. *C. de Prætor. lib.* 12. y en la *l.* 2. *l. omnes* 5. *l. Clebm* 10. *cum alijs del tit.* 1. y 2. *del Cod. Theod.* y en otras cargas, y prestaciones, que descubren la *l.* 2. & 3. *de præd. Senat. l.* 1. *de Decurion. & silent. l. omnes* 7. *de privil. eor. l. Archiatrorum* 15. *cum seqq. C. de Medic. & Profess. in Theod.* De donde vino * a llamar Sumptuoso al Orden Senatorio la *l.* 2. *C. de offic. Prætor. & leg. qui Curiali* 58. *de Decurion. in C. Theod.* A que alude Symmach. *lib.* 5. *epist.* 62. diziendo: *Grave enim visum est, vt tolerantibus onera Senatoriæ dignitatis sumptus immodicus adderetur*, y Boecio *lib.* 3. *de consolat.* donde se quexa: *Præturam magnam olim potestatem, nunc esse inane nomen, & Senatorij census grævem sarcinam.* Y assi en las leyes, que dexè referidas *sup. nu.* 383. que conceden privilegios, y honores de Senadores a los Domesticos, y Protectores del Principe, se añade: *Ad nullas prætereà* 410 411

Sé-

Senatorij ordinis vocentur expensas, & ita tamen, vt immunes à Senatorijs functionibus habeantur.

En cuya exposicion junta docta, y copiosamente otras cosas en esta materia D.Francisco de Amaya *in l.2.C.de excusat.mun.lib.10.*
412 *nu.28.cum multis seqq.* Al qual me remito, * gloriandome de averle tenido en Salamanca entre los mas amados, y continuos oyentes, y discipulos mios, como èl mismo lo refiere muchas vezes en sus novissimos Comentarios sobre el Volumen. Y en el *lib.1.de sus observat.cap.14.nu.11.*ibi: *Et reminiscor equidem cùm à doctissimo, eruditissimòque Præceptore meo D.Ioanne de Solorzano (quondam huius Scholæ Vesperorum iuris Antecessore, nunc in Peruano Regno Regio Senatore) eam exciperem adhuc puer, &c.*

413 Y a esto parece que mirò * Casiodoro *lib.6.var.formul.10.* que ya queda referida *sup.nu.162.* donde expressando las causas, por las quales muchos apetecian las dignidades Honorarias de semejantes Magistrados, pone entre otras, la de no hallarse con hazienda bastante para sus gastos, ibi: *Multis enim facultas sua non sufficit ad triumphum, quid si expensas Consulatus pauper nobilis expaveſtat &c.*

414 Entre las quales expensas era * la de las monedas de oro, que despues Iustiniano mando fuessen de plata, que el nuevo Consul dava, ò embiava en honra de la entrada del Consulado a cada vno de los Senadores, las quales se llamavan *Sportulas Consulares*, de que haze mencion la *l.1.de expens.lud.in C.Theodos. Novell.105. de Consul.lib.* Symmach. Sidonio, y otros Autores, que refiere Francisc. Iuret. *in notis ad Symmach.lib.9.epist.124.* la qual dize assi: *Sportulam Consulatus mei, & amicitiæ nostræ, & honori tuo debeo. Hanc in solido vno ad te misi, orant, vt benigno animo solemnia officij mei libamenta suscipias.*

415 PASSANDO aora a tratar * de las comodidades, y emolumentos pecuniarios, ò estimables, como si lo fueran, que se dan a los Consejeros Actuales del Supremo Consejo, no por via de gages, sino en honra, y respecto de sus oficios, tengo assimismo por llano, que deven gozar dellos los *Honorarios*, y mucho mas llanamente los Iubilados, si a caso en sus titulos expressamente no se hallare dispuesto lo contrario; y irè poniendo los exemplos que se me ofrecieren, para que essos puedan dar luz a los que se me olvidaren, y la practica descubriere, que es la mejor maestra de estas questiones, *l.damni infecti, l.stipulatio, D.de damn.infect. l.neque leges, & l.non possunt, D.*

de

de legibus.l.2.§.his legibus latis,D. de origine.iur.cum ſ. ill.las.

Y començando * por las Caſas de Apoſento, eſte es vn derecho 416
muy antiguo, que los Reyes tienen donde quiera que vàn en ſu Corte, de que ſe les ayan de dar Caſas competentes para ſu vivienda,y la de ſus Conſejeros,y Miniſtros,y Criados que les ſirven, y aſſiſten,y ſe juzga,y tiene como por carga Real de las miſmas caſas de ſus vaſſallos, de que ſe trata *in l.2. & per tot. C. de metat.& epidem. lib.12.l.3.§.munus hoſpitis,D.de mun.& hon.l.11.D.de vacat.mun.l.1. & per tot.tit.15.lib.3.Recop.* cum traditis à Roman.*ſing.*256. *& conſ.* 417. Anton.Capic.*deciſ.*41.Alciat.*conſ.*174.Avendañ.*in dictionar. verb.Huéſpedes*,Aviles *in cap.*8.*Prætor.verb.Dineros*,Menchaca *lib.*1. *controv.illuſtr.cap.*8.*n.*15.Purpurat *conſ.*539.*n.*11.*vol.*2.Lancel.Gallia *conſ.*1.*nu.*8.& 9.Caſtald.*in tract.de Imper.q.*110.*caſu* 305.Bald.Andres de Iſern. Math.de Affict. Ponte, y otros que refiere Maſtril.*de Magiſtr.lib.*3.*cap.*10.*nu.*178.*& ſeqq.*

En tanto grado, que de eſte derecho, que es contado entre vna de las Regalias de los Principes, * como lo pruevan los miſmos Au 417
tores, no ſe eximen los Eccleſiaſticos, ni otros algunos Privilegiados, ſino es que expreſſamente eſte caſo en individuo eſtè comprehendido,y declarado en el privilegio, *leg.*1.*C.de Epiſcop. & Cleric.l.neminem.C.de Sacroſanct.Eccleſ.* vbi Bald.Salicet.&alij,Roland.*conſ.* 66.*vol.*1. Otalor.*de Nobilit.*2.*p.cap.*1.*nu.*14. Thomat. *de collectis*,§. *ſubijciunt,nu.*22. Greg.Lop.*in l.*51.*tit.*6.*p.*1.*glos.fin.* & alij ſupra relati,*l.*7.*tit.*3.*lib.*1.*Recop.*ibi: *Salvo,quando Nos, ò la Reina, ò el Principe,ò Infantes nueſtros hijos vinieremos al lugar.*

Y donde no eſta el Rey, * tienen los miſmos Magiſtrados dere- 418
cho de apoſentarſe en las Caſas,y Palacios Reales, ſi las huviere,y no las aviendo, de tomar por juſtos precios las de los vezinos, que ſuelen darſe en arrendamiento, vt latè per eumdem Maſtrill. *d.lib.*3. *cap.*10.*nu.*79.*& cap.*9.*nu.*37.*& lib.*5.*cap.*3.*nu.*69.*&* 71.*&* 72.ego 2. *tom.de Ind.Gub.lib.*4.*cap.*9.*nu.*70. & Bobadill.qui alios adducit, *in Polit.lib.*3.*cap.*1.*nu.*21.*& lib.*5.*cap.*1.*nu.*58. donde amplia eſto a los Corregidores, aun quando eſtan en reſidencia, ſolo por el Honor que ſe deve al oficio que adminiſtraron,que es punto que concierne mucho a lo que dezimos de nueſtros Conſejeros *Honorarios*, y corre con evidencia, y mas ſin diſputa en los *Jubilados*, ex traditis *ſup. num.*213.*& ſeqq.*

A los quales, aſsimiſmo pienſo,que tambien en rigor de derecho
419 tocaran * las elecciones de Oficiales, ò preſentaciones de Capellanes,o otros Miniſtros, que eſtuvieren aſsignadas,ò reſervadas en comun a los del Conſejo,ò para el que dellos fuere Decano,ſi el Iubi-
420 lado llegare a ſerlo: porque no ſe puede dudar, * que eſte derecho de eligir,ò preſentar, es *Honorifico*, y no de juriſdiccion, ora el Patronazgo ſea Eccleſiaſtico, ora de Legos, ſegun ſu difinicion,comunmente en quanto a eſto, recibida por todos,y gloſſada latiſsimè por Rocho de Curte *de iure Patron. verb. Honorificum*, Lambertin. *eod. tr. lib.3.q.1.*& noviſsimè Vivian. *in praxi iuris Patron. lib.1.cap.2.nu.2. & nu.12.& ſeqq.*

421 Si bien tengo noticia, * que en años paſſados ſe declarò lo contrario en vna Capellania, que el Lic.Eſcudero, que fue del Conſejo, dexò fundada, a preſentacion, ò nombramiento de Conſejero mas antiguo del miſmo Conſejo, aviendo concurrido en vacante de ella a hazerlo, el Lic.Iuan de Tejeda, que era mas antiguo: pero ya Iubilado,en el Doct.Figueras de Montenegro,y el Lic.D.Diego de Ayala, que era el mas antiguo de los Actuales, en el Lic. Marcos de Alvarado,cuya informacion en derecho tengo: y ſi bien los fundamentos de ella convencen, para que el actual excluya al que ſolo huviere ſido,y fuere *Honorario*, aunque eſte ſea mas antiguo en ſu recepciõ. Por ningun caſo baſtan, ni hazen fuerça, para vencer al que deſpues de largo exercicio fue Iubilado, el qual conſerva en todo entera, è ileſa ſu Dignidad, Precedencia,y Antiguedad,como ſi eſtuviera ſirviendo actualmente, como haziendo diferencia en quanto a eſto, de los Honorarios a los Iubilados, lo dexo yà latiſsimamente probado en eſte diſcurſo,*ex d.num.213.*

422 Y ſe puede conſiderar de nuevo * la *l.iubemus fin. C. de Præpoſ. ſacr.cubic.lib.12.* cuyas palabras dexo referidas *ſup.nu.302.* donde, no ſolo a los que deſpues de aver exercido el oficio de Senadores, jubilaron en èl como tales,ſino aun a los que aviendo ſervido en ocupacion inferior, ſe les diò por premio, que deſcanſaſſen con la nuda honra del nombre de Senadores, y agregados a ſu gremio,ò conſorcio, ſe les permite vſar de ſu antiguo cingulo,y exercicio; quando es ſolo para actos de Honor, y manifeſtacion de la Dignidad que tu-
423 vieron, y donde no interviene perjuizio de nadie, * que es quando los Principes ſe deven moſtrar mas faciles, y liberales en hazer, y

con-

conſervar eſtas honras,y mercedes,eſpecialmente a los que con buenos ſervicios ſe las han merecido, como por argumento del miſmo texto lo dexaron notado en èl Accurſ.Iacob.Rebuff.Ioan.de Platea, y Lucas de Pena, que traen otros concordantes para el miſmo intento.

En las * reparticiones, y obvenciones pecuniarias, que ſe hazen entre losConſejeros para obras pias,ò por alguna ayuda de coſta,ſocorro,ò merced Real extraordinaria, que ſe les conceda, es llano aſſimiſmo, que ya que no entren los *Honorarios*, ex ratione, de qua *ſup.nu.*238. entran los *Iubilados*, como lo vemos practicar cada dia, y V.M.por ſu Real decreto,aviendolo primero remitido a vna Iunta,y con Conſulta della,lo declarò en años paſſados,* en cierta prorata, que ſe mandò hazer entre los del Conſejo de Hazienda,de vna gratificacion, que por el Reino en Cortes ſe le concediò por vn encabeçamiento de alcabalas, y tercias, que ſe avian hecho, mandando, que entraſſen en rateo los Iubilados,aunque lo contradecian los Actuales, alegando, que a ellos ſolos tocava eſte provecho, pues fue como en premio de ſu trabajo. Y que * la reſerva, que a los Iubilados ſe haze de ſus gages, propinas,y emolumentos,ſe ha de entender de los ordinarios,no de eſtos adventicios,y extraordinarios,*ex l.Seio amico,§.Medico,D.de ann.legat.* cuyas palabras ſon: *Medico Sempronio, quæ viva præſtabam, dari volo. Ea videntur relicta,quæ certam formam erogationis annuæ; non incertam liberalitatis voluntatem habuerunt.* La qual Bart.ſuma, diziendo: *Quod dictum generale, ad extraordinaria non refertur.* Y Accurſio la exemplifica,en lo que al Medico ſe ſuele embiar por las Paſquas, fuera de ſu ſalario, como por regalo,ò por aguinaldo, *vt vna comeſtio, vel par gallinarum, & ſimilia*, afirmando,que no ſe deven, aunque el teſtador le aya mandado continuar,y pagar lo que en vida le ſolia dar.

424

425

426

Con quien parece,que conviene,y conteſta el *conſ.*129.de Oldrad. en que ponderando aquel texto, reſuelve,que * en vn arrendamiento que cierto Arcediano hizo de los frutos de ſu Prebenda, no ha de entrar lo que ſe le ſuele dar voluntariamente,y extra ordiné,y a modo,y titulo de gratificacion, ſervicio,ò propinas, quando và a viſitar los lugares,ò Igleſias de ſu Arcedianato,cuya doctrina ſiguieron deſpues Bald.*nu.*2.Alex.*nu.*9.Iaſ.*nu.*8.y otros, que refiere Petr.Barboſ. *in l.divortio,§.quod in anno,nu.*6.*D.de ſolut.matrim.*

427

Y puedese aun esforçar mas con otra de Iacob.Rebuff. per text:
428 ibi *in l.Decurionibus,in fin.C.de silent.lib.*12. vbi docet, * *quòd si fiat legatum Canonicis S.Saturnini,& sint aliqui vltra numerum, illi nihil habebunt de legato.* A quien siguen And.de Barulo *in l.fin.C.de apparitor.lib.*12. Gloss.& DD.*in cap.cùm M.Ferrarienſis,de constitution.* Vincent.de Franch.*decis.*243.*nu.*9. Mastrill.*decis.Sicil.*156.*nu.*31.*& seqq.*& Præs.Valenz.*cons.*190.*nu.*39.*vol.*2. donde *nu.*40. añade: *Canonicum vltrà numerum, non percipere portionem privilegiatam numerarium,* vt post Innoc.Abbat.Anchar.& alios, quos citat, tradit Menoch.*cons.*1179.*nu.*9.*&* 13.*vol.*12.

429 Pero (como he dicho) lo * contrario se practica en los Iubilados; porque retienen,y conservan en todo,y por todo el nombre, titulo, y efectos de Consejeros del Consejo, en que jubilaron, y son siempre juzgados,y reputados por de su gremio,y numero, aunque ayan entrado otros en su lugar, como lo dexè apuntado *sup.nu.*213.Y assi en todas las reparticiones que se hizieren a los de aquel Consejo,
430 entran,y deven entrar, por la regla vulgar,de que * a quien convienen las palabras, conviene tambien la disposicion, y efectos que della resultan,*l.*4.§.*toties,D.de damn.infect.* cum latissimè congestis à Tiraq.*in leg.si vnquam,verb.Libertis,ex n.*2.*C.de revoc.donat.* Castill. *lib.*5.*controv.*2.*p.cap.*82.*ex nu.*1.& Alvar.de Velasc.*in axiom.iur.litt. I.nu.*21.*& litt.V.nu.*86.

431 Y assi vemos * que gozan de las reparticiones para obras pias, aunque son obvenciones inciertas, y extraordinarias, las quales, y todas las partes que se aplican de las condenaciones, son vistas pertenecer ad *Honores*, segun lo dize expressamente Felin.*in cap.*1.*de probat.* à quien refiere,y sigue Carpano *ad Statut.Mediolan.cap.*114.*nu.*11.*&* 12.*pag.*240. y de las comidas, colaciones,y otras erogaciones,que se dan,y hazen por las Pasquas,ò en otras fiestas.

432 Y de * los *Fiades* de los Escrivanos, guardandoseles en esto su turno, como si actualmente sirvieran, aunque no se hallan a examinarlos,y aprobarlos,que es la razon por donde justifica la introduccion de llevarles estas esportulas,ò propinas, Dominico Tasson,que haze particular mencion dellas,*in Comentar.ad pragm.de Antefato, vers.*5.*observ.*3.*pag.*140.*& seqq.*

Como tambien la haze el Regente Carlos de Tapia *in tract. de*
433 *præstantia Regiæ Cancell.pag.*95.*&* 96.*ex nu.*38. de otras, que * se

He-

llevan en el Consejo Colateral de Nápoles, por los Regentes dèl, de todos los remates, que con su asistencia se hazen de rentas fiscales, aunque alli no llega a tratar en individuo, si gozarán dellas los Iubilados, sus palabras son: *Sic etiam in locationibus reddituum Fiscalium, solent Regentes decernere, vt accendatur candela in Collaterali Consilio, quod fuit omnibus temporibus practicatum, cum magna rerum Fiscalium vtilitate. Nam propter præsentiam Excellentissimi Proregis, ac Dominorum Regentium, facilius accenduntur licitates ad plus offerendum: Et ex hoc ortum habuit, vt præstentur Dominis Regentibus sportulæ, quas vocant propinas, quæ prius dabantur in vasis crystallinis, licèt postea effectum fuerit, vt dentur in pecunia, sicut dantur Dominis Præsidentibus Regiæ Cameræ ex vetustissima consuetudine approbata per Dominos Proreges.* Y del mismo derecho de estas candelas en el Reino de Sicilia, parece que habla Mastril. *de Magistr. lib. 1. cap. 22. num. 25.*

Sin que a esto pueda hazer estorvo, lo que se ponderò en contrario, *ex* * *d. l. Seio amico, §. Medico*, y sus exemplos. Porque alli las pref 434
taciones, ò erogaciones extraordinarias, eran de mera liberalidad, y pendian de la voluntad del que las concedia, y como esta cessa, ò se acaba con la muerte, *leg. locatio 4. D. locati*, cum alijs latè traditis à Sebastiano Medicis *in tract. mors omn. solvit, 1. p. ex nu. 206.* & Alvar. Valas. *de iur. emphyt. q. 34. ex nu. 3.* restringese la manda a solo aquello que se solia dar, y dava por concierto, y en fuerça de deuda. Y de es- 435
sotras dadivas, que * se hazian por gracia, y mera liberalidad, no se induce continuacion, como ni se adquiere costumbre, ni prescripcion, *l. qui iure familiaritatis 41. D. de adquir. possess.* cum alijs, quæ notant DD. *in l. cùm de in rem verso, D. de vsur. l. si certis annis, C. de pact.* Ripa *in cap. cùm Ecclesia Sutrina, n. 39. D. de caus. possess.* Menoch. *de arbitrar. casu 160.* Covarr. *in regul. poss. 2. p. §. 4. nu. 6.* & Mascard. *de probat. conclus. 1214.*

Lo qual no procede en el caso de que hablamos, donde * siempre 436
dura, y està en pie la voluntad del Principe, que haze, ò permite estas gracias, ò reparticiones; y la causa de hazerlas, que son el titulo, y meritos de los Iubilados. Y assi siempre deve tambien durar, y permanecer el goze de ellas, mientras vivieren, aun quando sucediesse morir antes que ellos el Principe, que les concediò la jubilacion: pues nunca muere su Dignidad, *cap. decet 16.* vbi DD. *de regul. iur. lib.*

lib.6. iunctis pluribus alijs, quæ tradit Greg.Lop.per text.ibi *in l.2. tit.10.p.1.verb.Mantenerlo*, Aceved.*in leg.vlt.tit.1.lib.2.Recopil.* Bobadill.*in Politic.lib.1.cap.6.nu.51.& lib.2.cap.20.n.38.* y yo *in 2.tom. de Indiar.Gubern.lib.4.cap.11.nu.34.& 35.*

437 Y menos puede obstar,y obsta * lo que dize Iacobo Rebuff. y los que le siguen, de el legado hecho a los Canonigos de vna Iglesia, en que no entran en rata los que son en ella Supernumerarios.Porque es muy distinta la razon, y naturaleza de los Supernumerarios, y de los Iubilados, como queda advertido, y lo prosiguen Cuiac. & alij, per text. ibi *in l.fin. C.de Apparit. Mag.milit. lib.12.* Vincent. de Franch *decis.234.nu.9.* Ponte *de Prorege tit.de Regalium impost.§.8. nu.53.* & Mastrill.*de Magistr.lib.5.cap.3.num.76. & decis.156.vol.2.* donde tratan, si los Supernumerarios gozan de las immunidades de los del numero.Fuera de que si los Supernumerarios sirven,y tienen exercicio por voluntad,y mandado del Principe, en todo se igualan a los Numerarios,como tambien lo apuntè *sup.n.211.* Y en el mismo exemplo de los Canonigos de Rebuff. arguyendo latissimamente contra èl, lo resuelve Menoch.*d.cons.1179.vol.12.per tot.* & Mastrill. *d.tract.de Magistr.lib.1.cap.21.nu.95.* donde dizen: *Quòd Officialis Supernumerarius, nedum habere debet salarium, prout alij collegæ, sed alia iura, quæ sibi competunt, ex sententijs, vel alijs iuribus.*

Y solo parece,que se podrian poner estas dudas, entre los que sirven, y los que no sirven, y entre los Supernumerarios, y Numera-
438 rios, * quando la consignacion de los salarios, y entradas ordinarias de los de aquel Consejo, no alcançassen para la paga de todos;porque entonces se podria tratar, si han de ser pagados, y enterados en primer lugar los que sirven,y estan en nomina ordinaria,que los Iubilados, ò Supernumerarios, reservandoles a estos su derecho, para que lo que no les alcançasse, lo pidiessen en otra parte, a quien los nombrò, ò jubilò. En argumento de lo que dize la Gloss. *in cap.3. verb. Portionem,de Cleric.ægrotante,vel debilit.* hablando de * quando
439 el beneficio no basta para sustentar al que le retiene por enfermo, y al que le sirve en su lugar por nombramiento del Obispo, his verbis: *Sed pone, quòd Ecclesia non potest sufficere vtrique: Respondeo,ille qui servit Ecclesiæ, habebit redditus, & illi infirmo providebit Episcopus.*

440 Cuya opinion parece aver seguido, y aprobado nuestra * ley de la

la Partida 18.*tit.*16.*p.*1.ibi: *Mas ſi otra enfermedad oviesſe qualquier, que le embargaſſe, porque no la pudieſſe ſervir, pueden poner otro, que le ayude a cumplir ſu oficio, è el enfermo ſerà Prelado de ella, è el otro como Vicario, è deven vivir ambos de la renta de la Igleſia, y ſi por aventura aquellas rentas de la Igleſia no pudieſſen cumplir à ambos, halas de tomar aquel que la ſirve; è el Obiſpo deve dar al enfermo de que pueda vivir.*

Y en otro caſo ſemejante, tratando * del beneficio anexado en 441
vn Monaſterio, que ſi no alcançan los frutos, ſe aya de preferir el que le ſirve, reſuelve lo miſmo Rebuff. *in tract de congrua portione, nu.*101.ibi: *Etſi temporalia, & alij redditus beneficij non ſufficiant, niſi Vicario, tunc præfertur Vicarius*; con quien ſe conforma, refiriendo otros Autores, Petr.Surd.*in tract.de alim tit.*7.*q.*100.*nu.*2.

Pero eſte caſo no ha llegado, y quando llegue, o ſe ofrezca tratar dèl, * tengo por cierto, que no ſe harà diferencia entre Actuales, y 442
Iubilados, ò Supernumerarios, acrecentados por voluntad del Principe, ſino que todos concurriràn por iguales partes en la conſignacion que tuvieren de ſus Conſejos, y por lo que les faltare, acudiran aſsimiſmo juntamente a pedir, y eſperar el ſuplemento del Principe que los nombrò. Pues eſtando ya por ſu orden hechos vn cuerpo, * no ſe han de juzgar, ni medir por diverſas reglas, *l.eum qui ædes* 443
23.*D.de vſucap.l.ſi idem* 7.*C.de codicill.* ibi: *Quæ vis, ac poteſtas vna ſociaſſet, l.*1.*D.de legat.*1. cum vulgatis, & adductis per Alvar.de Velaſc.*in axiom.iur.litt.A.axiom.*180.*& litt.L.nu.*159.*cum duob.ſeqq.* Et magis in terminis per doctiſſ.Valenz.*conſ.*94.*nu.*79.*vol.*2.

Tengo tambien por llano, que * a los Conſejeros Honorarios, 444
y mucho mas ſin duda a los Iubilados, ſe les deve conſervar el Honor, y preheminencias que ſe vſan con los Actuales, de regarles las puertas de ſus caſas las tardes de los Veranos, darles de gracia los libros que ſe imprimen dentro del Reino; ſin que paguen porte las cartas que ſe les embian por las eſtafetas: pues eſtas coſas ſolo miran al honor, y reſpecto que ſe deve a los que han llegado a tener tales pueſtos, y en todos tiempos, y en todas Naciones ſe han obſervado con los Magiſtrados ſupremos otras ſemejantes, y mucho mayores; de que trae infinitos exemplos Laurenc. Beyerlink en ſu noviſsimo Theatro de la vida humana, *litt.H.pag.*109.*& ſeqq & pag.*153. y en particular, hablando de los portes de las cartas, y dando la razon

por-

porque deven ser francos de ellos los Consejeros, Ioan Dominico Tasson *in Comment. ad pragmat. de Antesato pag.* 184. *nu.* 391 *& pag.* 395. *nu.* 111. diziendo: *Quòd habent curam cursus publici l.* 2. *C. de curios. & station. l. vectionum* 6. *C. de cursu public. lib.* 12. *& ob id meritò à solutione portus litterarum sunt immunes.*

445 Y lo mismo siento de las comodidades (si algunas tienen) en * las comidas, y que se les reserve algo de regalo, en el rastro, ò carniceria, para el gasto de sus despensas, en precios acomodados. Porque aunque la *l.* 1. *C. de annon. & capitat.* (ò como Cuiacio lee, *& capitu*, que quiere dezir en Griego el *Pesebre*, y assi se toma por el *Forraje*, ò lo necessario para la cavalleriça, como alli tambien lo advierte Antonio Mornacio) dispone, que por este pretexto no puedan pedir, ni llevar mas del salario que les esta señalado en sus Titulos, ò en sus Nominas, que alli llama *Delegaciones. In præbendis salarijs annonarum, hic fixus, ac stabilis servabitur modus, vt ea pro annonis, & capitu dignitati suæ debitis precia consequantur, quæ particularibus delegationibus solent contineri.*

446 Y por esto * los mismos salarios se suelen llamar *Annonaria commoda, l. Archiatri* 9. *C. de Profess. & Medic. lib.* 10. Cassiod. *lib.* 9. *ep.* 21. y tomaron el nombre de *Salarium*, quia ob id datur, vt aliquis se alat, segun la opinion de Forcat. *in penu iur. cap.* 19. Cuiac. *in l. vnic. C. de præb. salar.* y Dionys. Gothofr. *in notis ad l.* 4. *§. fin de decret. ab ordin. faciend.* Aunque Plin. *lib.* 31. *cap.* 7. à quien sigue Petr. Greg. *lib.* 27. *Syntagm. cap.* 2. *nu.* 2. *& lib.* 49. *cap.* 8. *nu.* 4. Osuald. ad Donel. *lib.* 18 *cap.* 3. Guther. *de offic. dom. August. lib.* 2. *cap.* 12. *in fin.* & Buleng. *de Imp. Roman. lib.* 2. *cap.* 24. dizen, que se deriva de la *Sal*, por ser la que
447 parece que da el punto, y sabor a las demàs comidas. Siempre * se ha acostumbrado mandarseles dar lo que a esto toca por precios justos, como lo dize Lucas de Pena, per text. ibi *in l.* 2. *C. de lucris Advoc. lib.* 12. Paris. de Puteo, y otros que refiere Bobad. *in Polit. lib* 3. *cap.* 4. **Y** en las Indias huvo cedula antigua para que a los Oidores se les diessen por el costo las mercaderias de que necesitassen para sus casas. Y se ha tenido por honor de los Magistrados, y de otros a quiẽ se pretende hazer agasajo, y respecto, darles, ò reservarles en las mesas, y en las plaças los mejores bocados, como de los Persas lo refiere Plutarcho *in Symposiacis*, y Celio Rhodig. *lib.* 28. *lect. antiq.* y de los Griegos Alex. ab Alex. *lib.* 5. *cap.* 21. diziendo: *Græci non modo loci*

dig-

dignitate, Viros fama præcellentes in mensa, sed poculis maioribus, & carne opimiore honestabant.

Y los * Romanos solian señalar parte de los salarios de los mis- 448
mos Magistrados en algunas especies vsuales, y necessarias para sus despensas, llamando por esta causa a este salario *Cellariense*. Nam cellarium est, quod ex cella penuaria depromitur, *leg. Procuratores 32 de erogat. milit. ann. in C. Theod.* ibi: *Procuratores Curiarum, annonarium, & cellariensium specierum gratia minimè fatigentur, quas in dignitatibus constituti, id est, Rectores Provinciarum, & Comites, solent accipere*: La qual ley explica bien en este sentido Salmasio *in Lamprid. in vita Heliog. pag. 116.* y nuestro D. Franc. de Amaya *in l. vnic. C. de præb. salar. lib. 10. nu. 7. & 8.* Añadiendo con Flav. Vopisco en la vida del Emperador Probo, y Trebellio Pollion en la de Valeriano, que en esta parte de salario, *continebantur caro bubula, porcina, caprina, gallinæ, vinum, frumentum, acetum, fœnum, equi, mulæ, oleum, olera, ligna, sal*: A las quales cosas llama *Cellarium salarij*, Lamprid. *vbi supra.*

Y de ellas, * y de este modo de raciones en parte de paga del 449
salario, se haze tambien mencion *in l. 1. C. de frument. Urb. Constant. lib. 11.* donde el Emperador Honorio señala las de pan cocido, y otras cosas, que se han de dar cada dia à sus Clientes, como oy se acostumbra darlas a muchos Criados de la Casa Real de V.M. de Castilla, segun lo advierte Emanuel Mendez de Castro *in tit. de annon. civilib. ad rub. nu. 9.* y Marin. Frecc. *lib. 1. de subfeudis, tit. quis dicatur Dux. num. 46.*

Y el docto Presidente de Granada Don Iuan Bautista Valençuela Velazquez, yà meritissimo Obispo de Salamanca, *cons. 94. nu. 60. vol. 1.* que lo refiere, dize, * que a los Regentes de los Consejos Su- 450
premos de Aragon, y de Italia, se les dan por antigua costumbre, y en nombre de Vtensilios, *sal, sacharum, cera, & charta papyrus, atramentum, calami, obleas, & filum chartarum.* Y lo mismo testifica el Regente Ponte *de offic. & potest. Proreg. tit. 3. de elect. official. §. 8. nu. 6.* contando tambien este genero de comodidades, ò derechos, entre las Prerogativas, y *Honorancias* de los Consejeros: y añadiendo, lo que mas es, que aun a los Regentes, que passan a ser Presidentes de la Real Camara, se les continuan estos vtensilios, ò honorancias, *salis, fœni, & sachari, non solùm vti Regentes, sed vt olim iam Præsi-*

dentes, de quo est text.*in l.*3.*C.de silent.lib.*12. De manera, que dà a entender, que los llevan doblados; lo qual tambien afirma alli su Adicionador Iuan Bautista Thoro *nu.*6. refiriendo en su comprobacion el lugar de Freccia, que dexo citado, y a Francisco Vivio en sus comunes opiniones, *opin.*754.*nu.*4.

451 Y hablando no solo de los Consejeros, sino * de los Corregidores, aun quando estàn en residencia, y que se les deve repartir la leña del monte, el grano del deposito, y el menudo del carnero, que se acostumbra dar los Sabados en algunas partes al Corregidor, y Regidores, por precios moderados, Bobad.*in Polit.lib.*5.*cap.*1.*nu.*58.

452 Porque * estas, y otras comodidades toleradas por el Principe, recebidas yà en costumbre, se tienen por licitas, y decentes, y ceden como en suplemento de los salarios, los quales por la carestia de los tiempos, casi en todas partes han venido a ser menos suficientes, para

453 el forçoso sustento de los Magistrados. En cuyo caso, * aun ay quien diga, que no curando el Principe de aumentarlos, pueden ellos buscar traças para hazerlo por su propria autoridad; porque ni estan obligados a observar leyes injustas, ni pueden desamparar los oficios, que son tan necessarios en la Republica, como lo enseña, despues de otros, el P. Luis de Molina *de iustit.& iur.* 1.*p. disp.*83.*col.*8. *vers.Illud etiam*, Menoch.*de arbitr.casu* 514.*nu.*12.*cum seqq.& casu* 515. Rebuff.*ad leges Gallic.tom.*3.*tit.de salarijs taxand.nu.*13. y Mastrill.*de Magistr.lib.*5.*cap.*3.*nu.*63.*& seqq.*

454 Y es muy elegante para el proposito * la varia de Cassiod.*lib.*9. *epist.*13. donde escusa a vnos Ministros, que avian por esta causa excedido en cobrar sus annonas de los Provinciales, y para que de alli adelante no lo hiziessen, y cessasse la escusa, les mandò aumentar los salarios: *Quod credimus*, inquit, *emolumentorum parvitate nutritum, quia sub quadam excusatione peccare creditur, cui necessaria non præbentur. Et ideò speciali beneficio generalia compendia,& salarij, atque annonarum augmenta largimur, vt dum mater criminum necessitas tollitur, peccandi ambitus auferatur. Ideò enim à nobis accipit, ne ab alijs quærat. Nostrum dare nobilitas est: Dona Regalia quamvis parva sublimant, quia simul,& meritorum gratiam reperisse creditur, qui principali munere sublevatur.*

455 Y parece puesto en razon, que * participen de alguna comodidad en la reparticion de las annonas, y bastimentos los Magistrados,

dos, especialmente Supremos, pues vno de sus principales cuidados, y desvelos, es, y deve ser la provision, y abundancia de ellas, y que se vendan en justos precios, *l.*1.§.*cura carnis, D. de offic. Præf. Urb.* con otros muchos textos, y Autores, que junta Bobad. *in Polit. lib.*3.*cap.* 3.*&* 4.*per tot.* a quien yo añadi mas *in* 2.*tom. de Ind. Gubern. lib.*1. *cap.*7.*nu.*34.*& lib.*4.*cap.*3.*nu.*61.

Y porque, aun los mismos Magistrados, si * salen, y proceden co- 456
mo deven, son los que hazen bueno el año, y la mejor cosecha, y annona, que del mas fertil, y abundante puede desearse, como lo dexò dicho con elegancia Sidonio Apollin. *lib.*3.*epist.*6. *Certè creber Provincialium sermo est, annum bonum de magnis, non tàm fructibus, quàm potestatibus æstimandum;* de quien lo tomò Perpiñano en sus oraciones, y parece lo imitò Boecio *lib.*1.*de Consol.* y Cassiod. *lib.*2.*variar. epist.*1. diziendo, * que por esto antiguamente tomavan los años el 457
nòbre de los Consules, que se criavan en su principio: *Fœlix à Consule summat annus auspicium, portàmque dierum, tali nomine dicatus annus, tempus introeat: faveatque reliquæ parti fortuna Principis,* donde yo tengo por cierto, que se ha de leer, *fortuna principij*, como tambien lo dexè advertido *d.cap.*3.*nu.*56.

A los Derechos, Honores, y comodidades que he referido, pertenece otra, de que assimismo tengo por cierto, que como gozan los Consejeros Actuales, pueden, y deven gozar tambien los *Honorarios*, y mucho mas sin duda los *Iubilados*. La qual he dexado para la postre, aunque deviera ser la primera: porque es la que me diò ocasion para escrivir este Discurso, ò Tratado. Y es * la reparticion 458
que se haze entre los del Consejo, de dos doblones de a ocho en oro a cada vno, por la fiesta que llaman de la *Candelaria*, el dia de la Purificacion de Nuestra Señora, que es a dos del mes de Febrero, y como a titulo, segun parece, ò en vez de la vela, ò candela de cera, que se les devia, ò deviera dar este dia, si fueran a recebirla a la Iglesia de mano del Prelado, y anduvieran con ella en la Procesion. Porque aviendo embiado a pedir esta pitança, se puso en question, si se me devia dar, y pagar, y sin ser yo oìdo, saliò determinado, que no; por dezir, segun he entendido, q̃ entra en nombre, y cumulo de los emolumentos de que gozan los de el Supremo Consejo: y que V. M. aunque manda que yo entre en èl, y jure desde luego, y sea tenido por Consejero, como se ha hecho, todavia dize, y declara en su Real

decreto,y en el Titulo que en ſu virtud ſe me ha deſpachado:*Que no goze del ſalario. propinas,y emolumentos que tocan a eſta Plaça por quedarme por aora reſervados los que gozo, y he de llevar de la del de Indias, cuyo ſervicio, y exercicio ſe me manda continuar*, como parece por ſus palabras,que formalmente puſe *ſupra num.*104.

459 Pero yo, Señor, con licencia de V.M. y ſalva la autoridad,y correccion de los que ſintieron,y votaron lo contrario,pienſo * que eſta diſtribucion,y las demàs que huviere de eſſe genero, no entran, ni ſe comprehenden debaxo del nombre de *ſalario, propinas, y emolumentos*, que ſon los exceptuados,ſino en el de *honras. prehominencias, prerogativas, gracias, mercedes,y otras coſas*,anexas,y devidas a la dicha Plaça; las quales V.M. me concede,y manda guardar deſde luego abſolutamente,y ſin excepcion,ni limitacion alguna, como ya en fuerça de eſta verdad, ſe me han concedido las demas que llevo apuntadas en eſte diſcurſo.

460 Y para comprobacion, y aun evidente demoſtracion de mi notoria juſticia en eſta parte, ſupongo,* que eſta fieſta de la Purificacion, que otros llamaron de Simeon, y Ana, otros Preſentacion, otros Obviacion,ò Ocurſo, del verbo Griego *Hypapante*,ò *Hypante*, que quiere dezir, *Obviam ire officij gratia,& occurrere*,de que vſa la Igleſia en el Invitatorio nocturno deſte dia, diziendo: *Ecce venit ad templum ſanctum ſuum Dominator Dominus: Caude,& lætare Sion,occurrens Deo tuo*; tuvo ſu origen en Conſtantinopla en tiempo del Emperador Iuſtiniano, para pedir a Dios que aplacaſſe vna gran peſte, que la afligia,ò ſegun otros, treinta años antes en Roma por el Papa Gelaſio, para quitar con eſta celebridad los juegos Lupercales tan obſcenos, que avian quedado del tiempo de los Romanos, y en eſte dia ſe continuavan, como lo dize Varron en el *lib.5. de lingua Latina*. Los Autores de vna,y otra opinion refiere el Cardenal Baronio en ſus Anales, y en el Martyrologio *d.die 2.Febr.pag.mihi 66.& 67.*

461 Y ſegun dize el miſmo,* algunos años deſpues el Papa Sergio añadiò en eſta Feſtividad la Proceſsion,y Letanias, ordenando concurrieſſen en ella todos los Fieles, llevando cirios,ò velas de cera encendidas en las manos,que aquel dia ſe bendixeſſen primero en las Igleſias por ſus Prelados.Coſtumbre,que ſe ha obſervado por tantos ſiglos,y dado ocaſiõ a que el vulgo llame a eſta miſma fieſta *la Cande-*

delaria; aunque tambien en otras de Nueſtra Señora parece averſe ido deſpues obſervando la miſma ſolemnidad de la diſtribucion de los cirios, ò velas, como lo dize Beda *in lib. de temp. ratione, cap.* 10. por eſtas palabras: *Sed hanc luſtrandi conſuetudinem benè mutavit Chriſtiana Religio, cùm in menſe eodem, die S. Mariæ, plebs vniverſa cum Sacerdotibus, & Miniſtris Hymnis modulatæ vocis, per Eccleſias, pèrque congrua Vrbis loca procedit, datòſque à Pontifice cunctis, cereos in manibus geſtat ardentes: Et augeſcente bona conſuetudine, id ipſum in cæteris quòque eiuſdem Beatæ Matris, & perpetuæ Virginis feſtivitatibus agere didicit, &c.* Lo miſmo da a entender S. Bernardo en tres ſermones que eſcriviò deſta Feſtividad, Guerric. Abad, en ſeis, Albin. *de Divin. offic.* Amalar. *lib.* 3. *cap.* 43. Microlog. *cap.* 48. Rupert. Abb. *lib.* 3. *cap.* 25. Duran. *in rational. divin. lib.* 7. *cap.* 7. *& lib.* 6. *c.* 67. Conc. Mogunt. quod celebratum eſt ſub Carolo-Magno, *cap.* 36. Capitularia Reg. Franciæ. *lib.* 1. *cap.* 164. *lib.* 2. *cap.* 35. *& lib.* 6. *cap.* 186. Beyerlink *in Theat. vit. hum. litt. B. pag.* 185. *& ſeqq.* & poſt Codinum Novarin. *in Schediaſm. ſacr. lib.* 8. *cap.* 20. Y aun S. Eligio Obiſpo Noviomenſe, que muriò el año del Señor 665. ſegun dize Sigeberto en ſu Chronicon, y aſsi mucho antes que el Papa Sergio, en vn ſermon que dexò eſcrito de eſta miſma ſolemnidad, trata largamente del miſterio de eſtos cirios en ella.

De manera, que como lo advierte Baronio *vbi ſup.* podemos entender, que ya ſe vſava antes de Sergio, y que la inſtituyò ab antiquo la Igleſia, * mudando, y expiando, ò bautizando con eſte nombre, y ceremonia ſanta, y piadoſa entre los Chriſtianos, el vſo antiguo, y ſuperſticioſo de los Gentiles, que ſolian hazer entre ſi eſta diſtribucion de cirios, ò candelas en los juegos Saturnales, que celebravan por el mes de Diziembre, en honra de Saturno, por dezir, que reynando èl, y con ſu enſeñança, ſalieron del barbariſmo, y ceguera, en que antes vivian como en tinieblas, y començaron a gozar de la luz de la vida, alumbrada con la ſciencia, y noticia de las buenas Artes, de que haze mencion Macrob. *lib.* 1. *Saturnal. cap.* 7. y hablando de eſta Chriſtiana mudança vltra Bedam, & Baron. *ſup.* relatos, Beyerlink *dict. Theat. litt. C. pag.* 163. Nueſtro Iluſtre, y docto Colega, y Conſejero D. Lorenço Ramirez de Prado *en ſu Pontecontarcho, cap.* 49. *pag.* 347. *& ſeqq.* Y yo, refiriendo otros exemplos, y Autores a eſte propoſito *in* 2. *tom. de Indiar. Gub. lib.* 1. *cap.* 24. *nu.* 26. *& ſeqq.* 462

463 Y ciñendolo todo con elegancia * el insigne, y Christiano Poeta Bautista Mantuano en sus sagrados Fastos, *die 2. Febr.* donde despues de aver dicho lo tocante al misterio de la Purificacion, añade lo que dezimos de las Candelas introducidas en ella, aunque quexandose gravemente, de que tambien esta santa ceremonia se iba convirtiendo en ludibrio, y que por este, y otros pecados nos embia Dios tantas plagas, guerras, y castigos.

Posteritas huius facti memor (scilicet Purificationis) *annua festa*
Instituit pompa, & facibus celebranda quotannis,
Ecce Sacerdotum cera flagrante coruscant
Agmina, quo turbam faculas iaculantur in omnem.
Irruit vndatim Vulgus, puerique frequentes
Ad sacra porrectis manibus munuscula currunt.
Sæpiùs accensis pubes villatica ceris
Lascivere solet per rustica templa, quod olim
Me memini vidisse faces immittere certant.
Alter in alterius crines, fumùmque ciere
Ludo incomposito: tetris nidoribus aras
Inficiunt, risùque levi delubra profanant.
Sacrorum sic lapsus honor, sic sancta recessit
Religio Patrum. Sic disciplina sepulta est, &c.

Lo qual supuesto (en que pienso no me he divertido sin causa)
464 ya se dexa entender, que * como no se me pudiera negar, ni negarà en la festividad, y celebracion de este dia, el Honor de ir con el Consejo a la Iglesia, y Procesion, y concurrir en el lugar, que por mi antiguedad me tocasse a recebir la vela bendita de mano del Prelado, y besar vna, y otra, como el Ceremonial lo dispone: Assi tampoco se me puede, ni deve negar la *Pitança*, que en vez, y a titulo de esta *Candela*, se ha introducido distribuir, y distribuye entre los del mismo Consejo. Pues es llano en derecho, que assi en las cosas, como en
465 las personas, * lo subrogado retiene, y recibe en si la misma naturaleza, calidades, y efectos de aquello en cuyo lugar se subroga, sin que pueda constituirse entre vno, y otro diferencia alguna, quando no ay causa evidente que la requiera, ora la subrogacion se haga expressa, ora tacitamente, como lo notan todos por el vulgar texto, *in l. si eum, §. qui iniuriarum, D. si quis caution.* con quien concuerdan

otros

etros infinitos, que para comprobacion de este vulgar axioma junta Everard. *in topic. legal. loco* 93. Camill. Gallinio *de verb. signif. lib.* 5. *cap.* 17. *nu.* 50. y con su acostumbrada diligencia nuestro D. Iuan del Castillo *lib.* 4. *controv. cap.* 36. *à nu.* 51. *& lib.* 5. 2. *p. cap.* 89. *à nu.* 83. Stephan. Grat. *discept forens. cap.* 624. *à nu.* 2. *& cap.* 719. *à nu.* 9. donde amplia esta regla; aun a las materias estrechas, y correctorias, *ex Auth. de hæred. & falcid. §. reliquum, vers. Unde consequens*, Cardin. Tusc. *litt. S. conclus.* 757. y latissimamente Mauro Giurba *ad consuet. Messanens. cap.* 12. *gloss.* 2. *& cons. crimin.* 99. *à nu.* 13. & Alvar. de Velasc. *in axiom. iur. litt. S. ex num.* 56.

Lo qual es aun mucho mas cierto, quando * atendido el origen de 466
vna cosa, se halla, que en los accidentes no se ha variado su sustancia, aunque en algo se aya mudado por el tiempo su forma, como lo prueban expressamente los textos *in l. in ratione*, 1. §. *si filio, D. ad leg. falcid. leg. qui id quod, in princ. D. de donat. l. quidquid, in princ. D. de noxal. action. leg. cui fundus* 55. *D. de condit. & demonst. leg. cùm filius, §. hæres meus, D. de legat.* 2. con otros muchos; que trae Oldrad. *cons.* 267. concluyendo por ellos: *Quod magis sit origo considerandæ, quàm titulus immutatus*, Surdus, alios Authores adducens *in tract. de aliment. tit.* 9. *q.* 22. *nu.* 21. Y mas copioso que otro alguno el doctissimo D. Iuan Bautista Valenz. meritissimo Obispo de Salamanca, a quien yo suelo llamar el Tiraquello de nuestra España, en el *cons.* 94 *ex num.* 14. *vol.* 1.

Y puedese añadir * lo de Cassiod. *lib.* 2. *epist.* 15. *Quia bona certa* 467
sunt, quæ fidem ab exordio trahunt, dum origo nescit deficere, quæ consuevit radicitùs pullulare. Fertur etiam cursu perenni fontium vena vitalis, & hanc consuetudinem substinent cuncta manantia, vt sapor, qui concessus est origini, nisi per accidentia fuerit fortè vitiatus, nesciat rivulis abnegari.

Y en terminos de semejantes * prestaciones, ò distribuciones, es 468
buen exemplo el que dexè notado *sup. nu.* 433. de las que se dan en Napoles a los Regentes, que se hallan en los remates, que començaron en vnas copas, ò taças cristalinas, y oy las han reducido a dinero, y no por esso mudan naturaleza, ni se dexan de pagar, como, y a los mismos Consejeros que antes.

Y mejor, * el de las Sportulas Senatorias, de que tambien dixe 469
sup. nu. 414. y se solian dar en vnas canastillas de plata, y despues se re-

reduxeron a vnas monedas,ò medallas de oro: y en tiempo del Emperador Iuſtiniano ſe mandò,que fueſſen de plata,y que no peſaſſen mas de vna libra;y todavia retuvieron ſiempre el nombre de *Sportulas*, atendido el origen de las ceſtillas,guardandoſe en la forma de ſus pagas la antigua coſtumbre, y aun comunicando, ò eſtendiendo de aqui el nombre de *Sportulas* a los ſalarios, honorarios, preſentes, y otro qualquier genero de dadivas, que ſolian pagar, dar, ò repartir entre los Magiſtrados, como conſta de la *l.1.& 2.Ne quid lætitiæ publicæ,in C.Theod.l.1.de expenſ.lud.eod. C.Novell.Iuſtinian.*105. *de Conſulib.* Symmach.*lib.*3.*epiſt.*59.*&* 61. *& lib.*6.*epiſt.*81.*lib.*4.*epiſt.* 55.*lib.*9.*epiſt.*124.donde lo nota bien Franciſco Iureto,Ludovic.Carrion.*lib.*2.*emend.cap.*6. Ioann.Savar. ad Sidon.*lib.*8.*epiſt.*6. y todos los que eſcriven *de verbis iuris*, *verb.Sportulæ*, y antes de ellos Aſconio Pediano *in* 2.*in Verrem*, donde dize : *Numiſma verò ſportula dictum eſt, quia ſportæ,ſeu ſportulæ erant nummorum receptacula.*

470 Y que * eſta pitança,ò diſtribucion, de que voy hablando, no entre, ni pueda entrar en nombre de ſalarios, propinas, y emolumentos, ni regularſe por ſus reglas , ſino por las de los honores, y preheminencias, que ſe hazen, y guardan a los Conſejeros, y a mi expreſſamente me concede V.M.por mi titulo, hazeſe mas evidente,y notorio, por la celebre,y comunmente recebida doctrina de Bald.en el *conſ.*419.*incipienti*, *Ad evidentiam*,*vol.*1.donde haziendo diſtincion en lo que ſe comprehende debaxo de eſtas palabras, *juriſdiccion*,*diſ-*
471 *trito*,*y honor* , reſuelve, * que *ad Honorem pertinent* todas las coſas, que ſe dàn mas por gracia , y en mueſtra de eſtimacion , caricia, y agaſajo, que de ſalario,ò obligacion ordinaria:y trae el exemplo en lo que los Pueblos,ò Igleſias ſuelen dar a ſus Prelados quando vàn a viſita: *Honor autem*, inquit, *eſt*,*quando in iucunda viſitatione Domini Archiepiſcopi*, *fiunt ei honorantiæ*,*ſicut ſunt xenia*,*& caritiæ*,*ſeu blanditiæ*, *quæ fiunt pro ipſo viſitando*,*vel miſſo ab eo*,*& ſimilia*: *Ad iſtam etiam honorificentiam pertinent omnes operæ obſequiales*,*& reverentiales*, *vt in c.*1.*§.ſimiliter*,*quib.mod.feud.ammitt.&c.* Y lo miſmo enſeñò en el *cap. licèt cauſam* , *de probat.* diziendo, que *Honorantia eſt actus*, *qui alicui tribuitur*, *vel exhibetur in ſignum honoris*, *habens aliquam vtilitatem*, *vel exhibitionem operarum*, *vel ſignum obedientiæ*,*l.ſi non ſortem*,*§.libertus*, *D.de cond.indeb.l.Honor*, *D.de obſequijs.l.Civitatibus*,*D.de legat.*1. Y exemplificandolo muy en mueſtro propoſito

en

en el recebimiento, que los ſubditos ſuelen hazer a ſu Prelado, *quando vadunt ei obviam honorificè, & proceſsionaliter cum palmis olivarum, & ſimilibus reverentijs.*

Eſtas doctrinas de Baldo, refieren, y aun trasladan, y ſiguen a velas llenas de aprobacion, Abb. y Felin. *nu.* 2. *in eod. cap. licèt cauſam*, Aymon Cravet. *conſ.* 672. *col.* 1. *& conſ. ſeq. volum.* 4. Card. Tuſch. *litt. H. concluſ.* 154. *pag.* 357. & Martinus Magerus, transfiriendolas a los Patronos de las Igleſias, y Monaſterios, *de Advoc. armat. cap.* 1. *nu.* 88. *pag.* 13. Y yo añado, aun mas en los terminos de nueſtra queſtion, lo que notablemente, deſpues de otros, dixo Conano *lib.* 4. *Commentar. cap.* 15. *num.* 7. que * *Honorarium eſt, quod Magiſtratibus, aut eorum Miniſtris ſolvitur, honoris potiùs, quàm neceſsitatis cauſa. Unde & nomen habet, nec exigi debet, aut peti, ſed accipi, ſi offeratur: dicitur enim propriè Honorarium, quod ad honorem pertinet.* Y lo que arriba *nu.* 450. dexè notado, ex Ponte, & alijs, de * las diſtribuciones de ſal, heno, y azucar, que dize ſe dàn en Napoles a los Regentes, llevandolas aun duplicadas, quando ſon promovidos de vnas a otras Plaças, y ſiempre las llama *Honorancias*, diziendo: *Quòd promotus ad maiorem dignitatem, retinet Honorantias minoris, & ſic practicatur in Præſidentibus Regiam Cameram, aſſumptis ad dignitatem Regentium Regiam Cancellariam; habent enim honorantias ſalis, fœni, & ſachari, non ſolùm vti Regentes, ſed vt olim Præſidentes, &c.* 472 473

Et adhùc, aun mas en nueſtros terminos, hablando de las velas de la Candelaria, y que * el darlas a los que intervienen en eſta fieſta, y ſolemnidad, como las acoſtumbran a dar en muchas Igleſias, ſea oficio de mera gracia, y mueſtra de honor, vrbanidad, y buena correſpondencia, ſin que eſto entre, ni pueda entrar en nombre de ſalario, ni conſiderarſe como emolumento pecuniario de cada año, ni adquirirſe porque ſe aya dado algunos, obligacion preciſſa de continuarlo en los que ſe ſiguen, es doctrina celebre, y original de Federico de Senis *conſ.* 155. *Quæro an laici*, à quien refiere, y ſigue Baldo (aunque alegandole por de Oldrado) *in tract. de præſcription, fol.* 49. *col.* 3. *verſ. Decimoquinto quæro*, Felinus *in cap. cauſam quæ, de præſcriptionibus*, Greg. Lopez *in leg.* 15. *tit.* 1. *part.* 1. *verb. De officio, in fin.* Gutierr. *lib.* 2. *Canonic. quæſt.* 21. *nu.* 159. y otros que refiere Cerola *in praxi Epiſcop.* 1. *p. verb. Candela benedicta, num.* 2. *& verb. Præſcriptio, nu.* 3. Riccius, & alij apud Auguſtinum Barboſam, qui nihil intactum 474

omisisse videtur, *in tract. de offic. Paroch. cap. 24. nu. 6.* vbi agit: *An laici possint agere contrà Clericum Parochialem, vt servet eis consuetudinem dandi candelas in die Purificationis?* y refiere los mas de los
475 Autores citados. Y tratando de * lo que en esto guarda la Santa Iglesia de Toledo, Primada de las Españas, el docto, y grave Varon Alfonso Perez de Lara, que despues de aver passado por tantos Tribunales, y aver sido proveido en Plaça de Alcalde de la Real Audiencia de Lima, quando yo en la de Oidor, aunque no passò a servirla, fue meritissimo Canonigo Doctoral de la misma Iglesia, *in tract. de Anniversar. & Cappellan. lib. 1. cap. 12. ex nu. 26.* donde dize, que en ella se acostumbra in die Purificationis, & in Festo Corporis Christi, dar estas Candelas: *Puræ, albæ, & mundæ ceræ, voluntariè tamen, non solùm civibus: sed aliquando mittunt extrà Civitatem Domino Nostro Regi, & Nobilibus suæ Cameræ, ornatricibúsque Reginæ in magna abundantia, plus minusvè, secundùm voluntatem Operarij illius Ecclesiæ.* Y que algunos años las dexan de embiar con cuidado, por quitar duda; *Et vt sciatur, quod illa præstatio Candelarum procedit ex mera liberalitate, & voluntaria facultate Ecclesiæ, ob quod non inducitur possessio, nec præscriptio, etiam tempore immemoriali, &c.*

476 Y a esto mismo deviò de mirar * el Concil. Mediolan. 3. sub Gregor. XIII. ann. 1573. *tom. 9. Concil. pag. 516. sub tit. quæ ad sacramentalia, & Sacramenta pertinent, §. quod pietatis, cum seq.* donde dispone, que las velas desta Festividad de la Purificacion, no se puedan pedir, ni pidan, como por via, y a titulo de obligacion, y tributo por los Legos, especialmente no se hallando presentes en la Iglesia para recibirlas; y que solo se dèn de gracia a los que en ella estuvieren, que es lo que da a entender Bautista Mantuano, que se hazia en su tiempo,
477 * en los versos que dexè citados *sup. nu. 463.* arrojandolas los Sacerdotes despues de benditas al pueblo, y este, concurriendo, abiertas las manos a recebirlas:

Ecce Sacerdotum cera flagrante coruscant
Agmina: quæ turbam faculas iaculantur in omnem, &c.

que assi emiendo, y se ha de leer sin duda este verso, aunque vulgarmente en los impressos de letra antigua, en lugar de *Faculas*, dize *Facultas*.

Y para mayor comprobacion de que esta distribucion sea, y se llame Honor, o Honorancia, y no entre en nombre de emolumento,

es

es tambien argumento evidente lo que muchos, y graves Autores obſervan en ella: diziendo, * que como a los Patronos de alguna 478
Igleſia en mueſtra de ſerlo, y por el honor, y preheminencia, que como a tales ſe les deve guardar, ſe les dà, y ſuele dar en ella, y en ſus Proceſsiones el mejor lugar, y el ſalirlos a recebir, y ſaludarlos, el darles la paz, y thuribulo, y en muchas partes alimentos, y el rezar por ellos, y el no los citar para pleitos, ſin pedirles primero licencia, y otras coſas ſemejantes, de quibus *in cap. a nobis, cap. præterea, cum alijs, de iur. Patron.* donde latamente las proſiguen Panormitano, y Felino, Paulo de Citadin. Roch. de Curt. Lambert. y todos los que han eſcrito *de iur. Patron. verb. Honorificum*, Ludo. Roman. *conſ.* 339. Bald. *conſ.* 368. Petr. Surd. *lib.* 1. *de alim. q.* 22. *nu.* 14. Tuſch. *litt. P. concl.* 137. y otros muchos que refiere Iuliano Vivian. *in prax. iur. Patron. lib.* 1. *cap.* 2. *ex num.* 12.

Aſsi tambien, * al miſmo honor, y preheminencia pertenece, dar- 479
les Candela bendita, y mayor que a los demàs eſte dia, y Palma en el Domingo de Ramos, y que vayan con ellas en la Proceſsion al lado del Prelado, y que de eſte Honor ſe adquiere, è induce probança, y quaſi poſſeſsion del derecho de Patronazgo (como de otros actos, de que trata latamente Maſcardo *de probat. concl.* 959. *per tot.* y Viviano *in d. praxi iur. Patronat. lib.* 11. *cap.* 15. & 16.) lo dize expreſſamente Vincencio de Franchis en la *deciſ.* 85. donde trata ſi dos hermanos ſon Patronos in ſolidum, ſi ſe les ha de dar vela à ambos, ò al mayor ſolamente, ò ſi han de alternar por años el recebirla. Y en toda eſta deciſion ſingulis propè verbis, llama *Honor*, y *Honorancia* a eſte acto. Y lo miſmo haze Eſtephano Graciano *diſcept. Forenſ. tom.* 3. *cap.* 552. *nu.* 31. 32. & 35. refiriendo a Franchis, y tres deciſiones de Rota, que tratan dello.

Y no và lexos del miſmo intento, lo que deſpues de Baldo, y Car- denal *conſ.* 54. *incip. Decanus Eccleſiæ*, enſeña Felino *in cap. cùm olim, in princ. de re iudic.* diziendo, * que aunque el texto *in cap. de cætero,* 480
de Cleric. non reſid. llama *victualia* à las diſtribuciones quotidianas, que por la intereſſencia en el Coro, y Divinos Oficios ganan, y re- parten entre ſi los Canonigos, y otros Prebendados de las Igleſias, verdaderamente no ſon, ni ſe deven tener, y juzgar por meros ſala- rios, ò alimentos, ſino por vna diſpenſacion, ò diſtribucion honorifi-

ca, que se haze como en premio, y satisfaccion de aquella assistencia; cuya opinion, & sic quod dictæ distributiones veniunt nomine *Honoris*, non grossæ massæ, vel emolumentorum præbendæ, vel fructuum beneficij, aut residentiæ, despues de larga disputa, sigue Cesar de Grassis *decis.*116.*aliàs* 5.*sub tit.de præbend.nu.*1. Covarr.*lib.*3.*variar.cap.*13.*nu.*1.*in princip.* y otros infinitos que refiere Moneta en el Tratado peculiar que hizo *de distribut.quotidian.q.*6.*per tot.*

481 El qual, en comprobacion de ella * alega el texto *in Extravag. postulasti de præbend.inter communes*, Concil. Trident.*sess.*24.*cap.*12.*de*
482 *reformat.vers.Præterea.* Y dà por razon, * que aquellos se llaman propriamente frutos, y emolumentos de vna Plaça, ò de vna Prebenda, que realmente provienen, ò proceden de ella.*l.item si fundi*, §.1.*D.de vsufruct.* cum alijs notatis à Rebuffo *in l.vsura*, *D.de verbor.signific.*
483 Pero * en las distribuciones quotidianas, aunque es verdad, que a titulo del Beneficio, ò Canonicato, se da derecho al Prebendado para percebirlas, *cap.dilectus el* 1.*de præbend.* idem Moneta *q.*2.*ad fin.* no por esso son vistas proceder immediatamente, y por si, de la Prebenda, ò por razon de ella, sino que antes principalmente se dan, y reparten por razon de la assistencia, servicio, y trabajo de la Iglesia, y en Honor del Culto Divino, en cuya contemplacion se distribuyen, como tambien lo dize latamente Augustin Barbosa *in tract. de Ca-*
484 *nonicis*, *cap.*21. Y que * aun para la impetracion de los Beneficios, no entren las distribuciones quotidianas en la suma, ò computo de sus frutos, lo dixo con Magisterio Oldrado *cons.*118. y la Rota *decis.* 138.*quando impetratur*, *in novis.*

Y de este supuesto passa Felino, *vbi supra* à otro, que aun concier-
485 ne mas a nuestro proposito, que es * de la reparticion de las velas de cera, que en los entierros se hazen entre los Prebendados, y si las podrà llevar dobladas, el que tuviere dos calidades, ò dignidades, y resuelve que si, porque no son salario, sino honores, y preheminencias, cerca del qual punto, y del de las distribuciones, y quando pueden duplicarse en vna persona, escriviò tambien lata, y doctamente Petr. Cened. omninò videndus *in suis quæstionib.Canonicis*, *cap.*45.

486 Con que me parece puedo dar fin a este Discurso, * sin temer la censura de averle dilatado, pues juzgo no he salido de los compases de su materia. Y siguiendo el consejo de Quintiliano *lib.*4.*Institut.*

orat.

brat cap.2. Nos brevitatem in eo ponimus, non vt minus, sed ne plus dicatur, quàm oportet. Y enseñado de Plinio Iun. *lib.5. epist.6.* de quien tambien hago memoria 1. *tom. de Indiar. iur. lib.1. cap.1. n.4. Primum Scriptoris officium esse existimo, vt titulum suum legat, & identidem interroget se, quid cœperit scribere? Sciatque si materiæ immoratur, non esse longum, longissimum si aliquid accersit, atque attrahit.*

Verdad sea, * que la que en los puntos de este Discurso he pre- 487
tendido probar, tiene en si justificacion tan notoria, que se pudiera contentar con menores defensas, aun quando huviera quien de contrario pretendiera ofuscarla, como en semejante caso lo dixo Ciceron in oratione pro Marco Cœlio: *O magna veritatis vis, quæ contrà hominum ingenia, calliditatem, solertiam, contràque fictas omnium insidias, facilè se per se ipsam defendat.*

Y mas siendo endereçado á suplicar, y persuadir a V.M. que conserve sus mercedes, y beneficios, no consintiendo, que en nada se menoscaben, sino que antes, aun en lo no bastantemente expressado, se expliquen benigna, y se aumenten colmadamente. Cosa * en que 488
siempre deve esmerarse su Real Magnanimidad, y Grandeza, como lo dexo probado *sup. num.128.* y lo enseñó advertidamente S. Gregorio *lib.12. epist.7.* cuyas palabras traslado el texto, aunque vulgar, elegante, *in cap.1. de donationibus*, diziendo: *Hanc sibi quodammodò Nobilitas legem imponit, vt debere se, quod sponte tribuit, existimet, & nisi in beneficijs suis creverit, nihil se præstitisse putet.* Cui similis Cassiodor. *lib.1. variar. epist.12.* ibi: *Nec tamen benignitas nostra vna remuneratione contenta, Honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat, quasi debeat omnè, quod præstat.* Et iterum *lib.2. epist.30.* ibi: *Quia Beneficialem esse Principem licet, nec intra regulas constituti potest munificentia Regalis arctari. Ira levis coerceatur grauissimis institutis; impatiens ambitio iure frænetur. Clementia non habet legem, nec debet sub angustis terminis benigna sequi, quem decet sine fine laudari.* Y lo mismo dixo en otro caso semejante el Emperador Iustiniano *in Authent. de non alien. reb. Eccles. §. si minus*, ibi: *Quid enim causetur Imperator, ne meliora det, cui plurima dedit Deus habere, & multorum dominum esse, & facilè dare, &c.*

Sirvase, * pues, V.M. de ordenar al Consejo me mande pagar la 489
dicha PITANZA DE LA CANDELARIA, y hazer buenos los demas Hono-

nc-

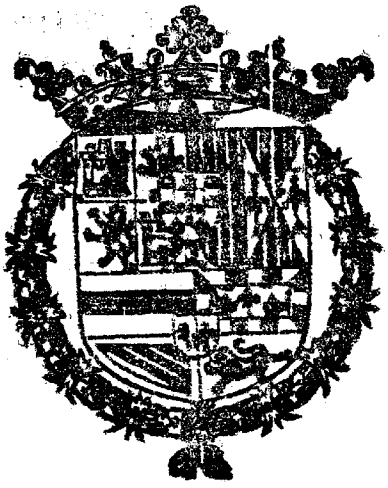
nores que he referido, que las palabras para eſte Decreto, de eſtampa las dexo Caſsiodoro en las Formulas de ſu Secretaria *lib.*1.*epiſt.* 10. que ſerviran de remate deſte Diſcurſo: *Providete itàque, vt quod Benemeritis impendimus, incorrupto munere conſequantur, & à quibus fidelis actus exigitur, compenſatio imminuta præſtetur, &c.* Salvo en todo, &c.



ME:

MEMORIAL, Y DISCVRSO DE LAS RAZONES QVE SE OFRECEN PARA QVE EL REAL, Y SVPREMO CONSEJO DE LAS INDIAS DEVA PRECEDER EN TODOS LOS ACTOS PVBLICOS AL QVE LLAMAN DE FLANDRES.

POR EL DOCTOR D. IOAN DE SOLORZANO Pereira, Fiscal del dicho Consejo de las Indias.



Año 1629.

Tantó quiſque ſublimior eſt, quantò iuſtior.

Lactant. lib. 5. cap. 16.

Prælatio illius, ſine contumelia altè riùs procedere non poteſt.

Tertul. Apolog. cap. 13.

SEÑOR.

EL Doctor D. Ioan de Solorzano Pereira, Fiscal de V. M. en su Real Consejo de las Indias, dize: Que ha venido a su noticia, (1) y se trata por cosa publica en esta Corte, (2) que el Consejo nuevamente erigido, que llaman de Flandres, pretende preceder al de las Indias, y entrar primero à besar la Real mano de V.M. en esta Pasqua de Navidad, y tener, conservar, y continuar el mismo lugar, y precedencia en las demàs ocasiones, y actos publicos, que de aqui adelante se ofrecieren. Y porque no solo el conseguir esto, sino aun el averlo querido intentar, ò dudar, (3) es de grave daño, y perjuizio al derecho, y autoridad del dicho Consejo Real de las Indias, (4) suplica à V.M. como Fiscal dèl, y en su nombre, (5) se sirva de mandar no se inove, ni altere el orden que hasta aqui se ha guardado, y de traer para esto a la memoria (6) las razones siguientes.

(1) LA noticia, ò notoriedad de vna cosa basta para que el Fiscal del Consejo pueda salir a la causa, *l.3.tit.13.lib.2. Recop.* la qual declara, y exorna Ioan. Garcia *de Nobilit. gloss.2. in princip. num* 31. & Azeved. *ibidem*, donde tratan, quales se digan hechos, ò casos notorios; de que tambien escrivieron mucho otros muchos Autores, que refiere Iul. Claro *lib.5. recep. sentent. § fin. q.9.* Prosp Farinac. *in prax. crim. q.21.* Card. Thuscus *pract. concl. iur. litt. N concl.7.* & novissimè August. Barbos *in collect. ad cap. quoniam 10. nu 4. post glos.* ibi, *verb Manifestum, de filijs presbyter.*

(2) Lo que en la Corte se haze, ò trata, y mas en causas tan graves, se puede llamar, y tener por notorio, no solo en ella, sino en todo el mundo: argum. *l. Roma 33. D. ad Municip. l. relegatorum 7. §. si cui plane, D de interdict. & releg. l. in Orbe, D. de statu homin.* cum alijs, quæ tradit Alciat. *lib.2. disputt. cap.21.* Guill. Forner *lib.1 select. cap.13.* Franc. Iuret *in notis ad Symmach. pag.184.* quibus addo Cassiodorum *lib.11. var. epist.2.* ibi: *Sedes illa toto Orbe mirabilis, quæ licèt generaliter Mundo sit præstita, vobis etiam cognoscitur & localiter attributa*: y mas en nuestros terminos, *eod. lib. epist.7.* ibi: *Benè siquidem terrarum oculis offertur, quod in illa Civitate peragitur.*

(3) Que solo el formar competencias donde se deven reconocer ventajas, sea vn cierto genero de vitoria, se prueva muy bien con aquellos vulgares versos de Ovidio *lib.13. Metamorphos.*

——— Non est tenuisse superbum,
Sit licèt hoc ingens, quicquid speravit Vlysses,
Ipse tulit pretium tam nunc certaminis huius,
Qui cùm victus erit, mecum certasse feretur.

y que lo llano, y claro no se deva poner en disputa, *l. continuus, § cùm ita, D. de verb. oblig. l. ille aut ille, §. cùm in verbis, D. de leg.3.* cum multis alijs, quæ congerit Ioann. Cæphal *cons.28. n.55. vol.1.* Petr. Surd. *cons.7. n.62. & decis.246. n.12.* & novissimè D. Ioan. del Castillo *lib.2. controv. cap.22. à num.27. & lib.3. cap.15. num.21.* quibus addo Cassiodor. *lib.9. epist.23.* ibi: *Ad examen veniant, quæ putantur incerta. Nam quis de illa re æstimet deliberandum, ubi nihil reputatur ambiguum?*

(4) Hase juzgado siempre por grave, y de mucha consideracion, y perjuizio esta materia de precedencias, como se irà notando en este Discurso. Porque segun la sentencia de Ter-

tuliano *in Apolog cap.* 13. *Prælatio vnius sine contumelia alterius procedere non potest*: y como dixo Pedro Mateo *lib.* 1 *navrat.* 9. *Nihil hic diminui potest, quin totum amittatur.*

(5) El Fiscal es parte formal en la defensa de la jurisdiccion, y autoridad del Consejo, ò Audiencia donde sirve, y reside, *l.* 25. *tit.* 5. *l.* 20. *tit.* 20. *lib* 2. *Recop.* assi por la obligacion de su oficio, el qual las mesmas leyes recopiladas, y de partida dizen, que es de gran confiança, è importancia, *l* 1 *&* 2. *tit.* 13. *lib.* 2. *Recop. & l.* 12 *in princip. tit.* 18. *part.* 4. vbi latè Gregor. Lup. Gothofred. *in pract. tit. de Fiscali*, & Ioann. Garc. *in tractat. de Nobilitat. gloss.* 3 *in princip. & §.* 1. *per tot.* como porque se tiene, y juzga por parte muy principal del mesmo Consejo, y goza de todas las honras, y privilegios del, vt tradit Boer. & Ioann de Montaigne *in tract. de authorit. magn Cons. in princip.* Gregor. *sup.* Calicius *in margar. Fisci*, & D. Franc. de Alfar. *de offic. Fisc. glos.* 11. Por lo qual dixo Prepositо *in cap. de accusat.* 2. *q* 8 *num.* 90. *Quòd Fiscalis non est pars, sed quasi index: nam agit ea. quæ sunt de officio agenda à iudice, & quasi vnum corpus cum eo constituit, & ea de causa dicitur socius iudicum.* Esta dotrina refiere, y sigue Bernardo Diaz *in praxi criminal. cap.* 5. Azeved. *in dict. l* 3. *tit.* 13. *lib.* 2. *Recopil.* Alfaro *vbi supr. glos.* 3 4. *§.* 8. *num.* 225. y mas copiosa, y dilatadamente Aimon Craveta *cons.* 168. *num fin. vol.* 1. donde dize, que no solo se ha de juzgar por compañero, sino por hermano de los Iuezes: y Ant. Rubeo *cons.* 86. *num.* 1. donde no solo resuelve, que el Fiscal es del Consejo, sino que passa a disputar, *an Fiscalis antiquior sit præferendus Consiliario noviori?* Y Pedro Gregorio junta assimesmo otras cosas para el proposito, *lib.* 49. *syntagmat. cap.* 7. *nu.* 6. y refiere, que en Francia los Fiscales son Consejeros, y tienen voto en todas las causas que no tocan al Fisco. Y Antonio Fabro en su Codigo *lib.* 1. *tit.* 2 *diffin.* 49. *num.* 7. los llama Procuradores generales. Porque se pueden introducir en qualquier negocio; y su principal oficio, aun quando siguen causas particulares, es mirar por las publicas *l. licitatio, §. quod illicita, de publican. & vectigal.* Cicero *in* 4. *Verrina*, Farinacius *in prax. crimin. tit. de inquisit. quæst.* 1. *num.* 10. & Petrus Caballus *resolut. criminal. centur.* 1. *casu* 114.

(6) Hablase con este respeto, porque se presume, que el Principe tiene sabidas todas las leyes, y razones del derecho, *l. omnium* 19. *C. de testament.* ibi: *Toto iure quod in nostris est scriniis constitutum*: vbi Iass. & eius Addition. 3. *cap.* 1. *de constitut. lib.* 6. ibi: *Licèt Romanus Pontifex, qui iura omnia in scrinio pectoris sui censetur habere.* Y assi dize Inocencio III. *in cap. sæpè* 44. *de appellation.* que el Pontifice no tiene necessidad de ser informado en los puntos que consisten en derecho, ibi: *Cum frequenter iuris quæstio moveatur, cuius apud nos probationes necessariæ non existunt.* Y la *ley penult. ad medium, vers. Bellissimum, C. de his quib. vt indign.* dize, *quòd Imperator est totus Philosophiæ plenus*, quod qualiter intelligendum sit, tradunt Gloss. & DD. *in d. cap.* 1. *de constitut. lib.* 6. Bald. & Iass *in l. præscriptione, C. si contra ius vel vtilit. publ.* idem Iass. & Paul. Cat. rens. *num.* 2 *in d. l penult.* Alexand. *cons.* 195. *nu.* 12. *lib.* 2. Portius *in §. mariti, num.* 4. *institution. de nupt.* Romanus *cons.* 327. *num.* 5. Ioann. Monach. *in cap cupientes num.* 32. *de elect* Paul. Fuscus *in tract. de visitat lib.* 2 *cap.* 20. *num.* 1. Belencinus *de charitativo subsid. quæst.* 60 *num.* 29. Redoan. *de reb Eccles non alienand. rubr.* 2. *num.* 52. Ioann. Gutier. *cons.* 5. *num.* 18. Ego *in meo tract. de Indiar iur. lib.* 2. *cap.* 24. *num* 97. vbi hoc intelligendum esse probo, habita nimirum contemplatione peritissimorum Consiliariorum, quos Principes secum semper habere solent.

I.

QVE este acto de entrar en tal dia los Consejos, y Consejeros de V. M. a besar su Real mano, y gozar, como en Aguinaldo, (7) de su vista, y presencia, es el que entre ellos se tiene, y estima por de mayor grandeza, y autoridad. (8) Y parece se conserva en España, en vez, ò imitacion de la adoracion de la sagrada Purpura, (9) y de otros modos, y ceremonias de saludar, y venerar a sus Princi-

pes,

(7) Este vocablo, *Aguinaldo*, algunos dizen ser Latino, y le quieren derivar del nombre *Xenium*, ò *Genium*, quasi *Genialdo*, por juzgar que se dava en los dias de nacimiento. Pero pienso que se engañan, porque *Xenium* no significa sino la dadiva que se da a los huespedes: *Xenia enim propriè hospes dicitur,*

pes, que antiguamente obſervavañ los Romanos, y otras Naciones. (10) Saliendo los Miniſtros mas hõrados, y luſtroſos con eſte favor, (11) y quedando juntamente el meſmo Principe mas guſtoſo, por averſe agradado de nuevo en vèr, y reconocer a los que dignamente promoviò para ſemejantes oficios. (12)

tur, como deſpues de otros Autores que refiere, lo ſiente, y prueva Iuan Calino *de verb iur verb. Xenium.* Y aſsi dexada eſta etymologia, otros le hazẽ Arabigo, otros Griego, otros Hebreo, como conſta de lo que junta D. Sebaſtian de Covarrubias *en ſu Teſoro de la Lengua Caſtellana*, y Bernardo Aldrete *en el Origen de la meſma Lengua, lib. 3. cap. 15. pag. 365.* El Maeſtro Sanchez Brocenſe *en ſu Etymologico manuſcripto* dize, que es Hebreo, y que propiamente ſe ha de dezir, *Aguinoldo*, que es, *Dame mi dadiva en honra del nacido.* Como quiera que ſea, conſta ſer coſtumbre entre los Romanos, embiarſe por eſte tiempo, en que los Chriſtianos celebramos la Paſqua de Navidad, y ellos los Saturnales, ciertos preſentes, que llamavan *Apophoretos*. de los quales trata mucho Marcial, y ſus Interpretes *en el lib. vlt. de ſus Epigramas*, y Suetonio Tranquilo *in Domitiano*, y otros Autores, que refiere Calepino *verb. Apophoreta*, donde eſcrive que eran, *Munera quæ dari ſolent Saturnalibus, quem morem hodie quòque ſervant menſe Decembri, in Natali Salvatoris, & initio anni.* Y Caſsiodoro mueſtra *en el lib. 11. de ſus varias, epiſt. 17.* que en la meſma Paſqua, y por honra, y celebracion della, ſe ſolian publicar las mercedes, y oficios que los Principes hazian, y davan a ſus Miniſtros, y vaſſallos, ſic inquiens: *Si hodierno die redemptionis invenimus natale remedium, ſi cæleſti beneficio panditur ſpes ſalutis, convenit etiam nos longo labore fatigatis gaudij deferre medicinam: vt ſuperna bona, quæ periclitanti mundo collata ſunt, generaliter ſentiantur, &c.* Eſtos preſentes ſe davan tambien por los Emperadores Romanos en el principio de cada año a ſus Abogados, y a las perſonas a quien querian honrar, y los llamavan *Strenas*, de que hizo mencion la Gloſſa *in l. laudabile, C. de Advoc. diverſ iudic.* Y ſegun Symmacho *en ſus Epiſtolas*, al qual refiere, y ſigue Turnebo *lib. 10. adverſar. cap. 10.* Scardi Calin. Calepin. & alij *eod verb.* tuvieron principio deſde el tiempo del Rey Tacio: *Qui verbenas fœlicis arboris, ex luco ſtreniæ, anni novi auſpices primus accepit.* Y que eſta coſtumbre ſe aya continuado entre los Chriſtianos, embiandoſe preſentes por eſte tiempo vnos a otros, lo mueſtra bien Baptiſta Mantuano *en ſus Faſtos 1. die Ianuarij*, diziendo:

Chriſtigenæ Regale genus, Regalia feſta
Advenere. Togas opus eſt proferre nitentes.
Atque ſimul pompis ad templa frequentibus ire.
Exornate lares, longo torrete ſulla
Exta veru. Genio licet indulgere; propinquis
Mittite dona; inopes, vt eant communia totum
Gaudia per vulgus; menſis paſcantur opimis,
Vos locuples aperite penu, quibus horrea plena,
Ære graves loculi, varia quibus alite cohortes
Mane fremunt; quibus in ſtabulis armenta gregeſque,
Huc conferte dapes, quidquid dederitis egeno,
Fœnore centuplici reddet Deus, &c.

y con no menor elegancia Hieronym. Claravacæo *en el primer libro de ſus Faſtos ſagrados, fol. 71* por eſtas palabras:

Accipe digna loquar, quare det muneris vſum
Argenti, atque auri munera parva ſenex.
Hoc didicère patres puero dare muneris vſum,
Annus vt hoc ſolo munere lætus eat.
Aut quia ſyderea ſtellatus fronde capillos
De pura Chriſtus Virgine natus erat.
In quo certa omnis poſuit veſtigia mundus,
Sub cuius noſtra eſt numine firma ſalus.

(8) tener epist. que sea, y deva ser de gran estimacion, y autoridad para los Ministros, y vassallos el ocasion de entrar a gozar de la vista de su Rey, dixolo muy bien Cassiodoro *lib.8. c.4. Iure siquidem de se benè arbitrabitur æstimatum, qui Regium meretur alloquium, quia dignitas ,i subiecti, affatus meruisse dominantis:* y mejor *en el lib 10.epist.13.*ibi:*Certè munus est videre Principem,& lib.12.epist.8.*ibi: *Quia præmium est vitæ Domino placente servire, cui nec culpa celari,nec bonum possit abscondi, Militiam vestram transcenditis si rerum Domino placere possitis Nam cui nos parere contendimus, magnus provectus est ,si mereamini ad eius placidos venire conspectus. Nam quoties læto Principi occurritur, efficaciter beneficia postulantur:* & *lib 3 epist.22.Festinat enim ad Principem, qui vel solum potest videre propitium.nam cuilibet habere nostra colloquia,munera credit esse divina.*

(9) De la salutacion, ò adoracion que se hazia a los Emperadores Romanos tocando, ò besando su vestidura Imperial, que era de purpura, haze noble,y repetida mencion el derecho *in l.3.de domest & protect in C.Theodos l.6.C.de Advoc.diversi iudic. l.1.C.de Comit.& trib. schol.lib 12 l.4 C.de Consul.eod.lib.*y en otras muchas que citan Brisson.Prateio,Scard.Calino, y otros *de verb.iur.verb.Adorare.* Aunque la *l.2.C.de fabricens lib.*11. mudò la frasis, y en lugar de *Adorare sacram purpuram*, dixo, *Adorare Principis æternitatem* y la *l.1. C.de silentiar.lib.12. Vt tam in adoranda nostra Serenitate.* Cassiodoro *lib.1.epist.2.* llamò por esto *adoranda* à la purpura, y encareciò mucho el cuidado que se avia de tener en su beneficio: *Adorandi muricis pretiosissimam qualitatem:* y haze memoria desta ceremonia *lib.11.epist.20. & 31. & alibi passim.* Tambien trata della Amiano Marcelino *lib.21.Verùm cùm primitus visus adorandæ purpuræ datam sibi copiam advertisset,* Notitia vtriusque Imperij *in tit.de Princip.agen in reb. Qui adorata Principis clementia cum insignibus exibat,* Zonar.*in Iustinian.tom.*3. donde dà a entender,que los que merecian conseguir esta honra, se postravan en el suelo,y besavan el pie del Principe. y esto es en rigor lo que significa la palabra, *Adorare*, que es *procumbendo venerari:* como lo advierte Lauren.Valla *lib.5.elegant cap.11.* aunque esto no ha sido tan vsado, como luego dirèmos. Y de aqui naciò el dezir Seneca, *Adoratos imbres*, id est populo optatos & salutatos,vt annotat Turnebus *3.adversar cap.8.*& Petr.Pithæus *lib.1.cap.7.*

(10) Quan varias ayan sido, y sean en todos tiempos, y Naciones las formas, y ceremonias de las salutaciones, especialmente, quando se entra a hablar a los Reyes, y Principes Soberanos, podrà constar de lo que latamente refiere Specular. *in tit. de legato. §.1.num.2.* Lucas de Pena *in l.unica,C.de Comitib.qui Provinc reg lib.12.*Polid.Virg.*de inventor.rer.lib.3.*Casan.*in Catalogo glor.mundi,2.par consider.6.per totam,*y otros muchos Autores que refiere Stephan.Gratian *disceptat forens.cap.284. num.1.62 & seq.*Pat. Gabr.Vazquez *in opusc. de adorat. lib.1.cap.2 & seq* Adrian.Turneb *lib.2 adversar.cap.11.* & Lælius Biscíola *lib 7. horar. subsecivar cap.14.*Pero entre las mas antiguas,y comunes es la que aun oy dura,y se vsa de hincar la rodilla, y besar la mano del Principe, y hazer primero algun ademan de besar la suya el que haze la salutacion,ò reverencia,como se colige del lugar de Iob, *cap.31.vers.27.*ibi: *Et osculatus sum manum meam ore meo:*donde juntò muchas cosas el doctissimo P. Iuan de Pineda,y D.Sebastian de Covar.*in d.Thesaur.verb Besar,*Biscíola *sup.* dòde dize,q̃ de aqui pudo tomar la etimologia la palabra, *Adorar,Quasi manũ ad os admovere.* Y a esto mirà las palabras de S.Geronimo *Apolog.1 in Ruffin.*dũ inquit:*Qui adorant,solent deosculari manum, & capita submittere: quod Iobus elementis se fecisse negat:* y las de Plinio *lib.28 cap.2.* donde dize, que en la adoracion de las cosas sagradas: *Vetus hic, non apud Romanos modò, sed & apud alias plerásque gentes ritus fuit, vt dextra manu labris admota, & ad osculum relata, capite submisso, corpus dextro versum circumagerent: quod in adoratione civili (sic enim vocare liceat) nescio quomodo nuper tandem à nobis simiolis receptum est.* Los Reyes Persas davan a besar el pie, como lo dize Brissonio *de Imp.Persar.* Cœl.Rhodigin.*lib.2 antiq lect.cap.33.* Biscíola *dict.cap.13.& 14.* y a su imitacion començò en Roma à hazer lo mesmo Heliogabalo,y Maximino el moço. Pero Alexandro Severo, Maximino el viejo, y otros Emperadores modestos,y mas advertidos, nunca lo consintieron, como lo testifica Elio Lampríd.*in Alexand. Ipse adorari se vetuit, cùm iam cœpisset Heliogabalus adorari more Regum Persarum,* Iul. Capitolinus *in Maximinis: Nam in salutationibus superbissimus erat; & manum porrigebat, & genua sibi osculari patiebatur, nonnunquam etiam pedes: quod nunquam passus est senior Maximinus, qui dicebat. Dij prohibeant, vt quisquam ingenuorum pedibus meis oscula figat.* Lo mesmo dize Alexand. ab Alexand *lib 2.Gen cap 19 & lib.4. cap.17.in fine,* notando a Iulio Cesar: *Qui Pompeio Pœno agenti gratias, pedem cum soculo aurato*

oscu-

oſculandum dediſſe legitur. Y aſsi eſta ceremonia de beſar el pie, ſolo ſe ha conſervado ò reſervado en el Romano Pontifice, por las cauſas, y razones que junta Ioſeph. Stephano Valentino en ſu Tratado *de oſculat pedum Pontificis*, y Marco Antonio Mazzarono en el Tratado *de tribus Coronis Pontificis*, & *de oſculo pedis*, y aun en ellos la llaman Tyranica, y la notan, y reprehenden con palabras bien atrevidas Ioan Cuſpiniano, y Baptiſta Fulgoſio *lib memorab cap.1. de priſcis inſtitution. fol.60. & lib.9. cap 5. de ſuperbia fol.329.* a cuyas calumnias ſatisfacen los dichos Autores.

(11) Que de la viſta, acatamiento, ò beſamano del Principe, ſalgan ſiempre ſus Miniſtros, y Magiſtrados con nuevo luſtre, y eſplendor, dixòlo elegante, y repetidamente Caſsiodoro *lib.6 var. epiſt.23. Exeunt à nobis dignitates relucentes, quaſi à Solis radix*, otra letra dize, *quaſi à Sole radij vt in Orbis noſtri parte reſplendeat cuſtodita iuſtitia*, & *lib.11. epiſt.20. Quapropter ſpectabilitatis honore ſuffultus inter Tribunos, & Notarios venerandam purpuram adoraturus accede, vt per ſacros adſpectus Principis, tuæ ſubſiſtat firmitas dignitatis*. & iterum *epiſt.31. Inter Domeſticos, & Protectores ſacram purpuram adoraturus accedat, vt venerandis clarificatus adſpectibus, militaribus excubijs ſe gaudeat liberatum.*

(12) Que tambien los Principes reciban guſto en vèr, y reconocer ſus Magiſtrados, ſon palabras del meſmo Caſsiodoro *lib 4. epiſt. 3. Quia de claritate ſerentium creſcit fama dominorum. Tales enim provehere Principem decet, vt quoties Procerem ſuum fuerit dignatus aſpicere, toties ſe cognoſcat recta iudicia habuiſſe.*

II.

QVE entre los muchos, y graves Conſejos que V.M. tiene en eſta ſu Corte; los quales en autoridad, letras, y prudencia de ſus Miniſtros, y en los ſalarios, y honras que de ordinario reciben de V. M. exceden a quantos haſta oy ſe ſabe que ayan tenido, ni tengan otros Reyes del Mundo, como aun los Eſcritores eſtraños lo reconocen. (13) Eſte de las Indias ha conſervado ſiempre el punto, y eſtimacion que es notorio: deſvelandoſe en el ſervicio de V. M. y mayor aumento de ſu Real hazienda. (14) Y aſsi no parece juſto quede perjudicada, y menoſcabada ſu autoridad por aventajar la del de Flandres, (15) en dia en que los demàs ſalen tan medrados, y vfanos de la Real, y glorioſa preſencia de V. M. (16) Ni que con èl ſolo (ſin aver cauſa que le diferencie de los demàs de la Corona de Eſpaña) ſe intente eſta novedad, (17) la qual ſiempre es ſoſpechoſa, y mal admitida en derecho, (18) y no ſe deve introducir, ſino ay apretadas, y vrgentes neceſsidades que la requieran, ò evidentes, y eficaces razones que la perſuadan. (19)

(13) DExando lo comũ, y vulgar de la neceſsidad que los Reyes tienen de Conſejos, y Conſejeros, y de la autoridad, y honras que les deven dar, y hazer, de que trata la *l.3. tit. 1. part.2. l.1. tit. 3. lib.2. Recop.* y han eſcrito muchos Autores, que Yo noviſsimamente junto, y refiero en mi Tratado *de Indiar iur. lib.3. cap.2. num.1. cum ſeqq.* Es muy conocido, y encarecido por todos lo que aqui ſe apunta de los Conſejos de nueſtros Catolicos Reyes de Eſpaña, de cuya eminencia, y excelencia trata docta, y copioſamente el Lic. Pedro Fernandez Navarrete, Secretario meritiſsimo de V. M. *en ſus Diſcurſos Politicos, cap.2 & 3.* donde refiere al Cardenal Paleoto *de ſacr. Conſiſt. Conſul.* el qual alabando el govierno del ſeñor Rey D. Felipe II. el Prudente, abuelo de V.M. dize, que no podia dexar de ſer acertado, porque tenia diſtribuidos ſus negocios, *Pro ſumma Imperij potentia & Regnorum amplitudine per varias Senatuum claſſes vt nihil ſit grave, quod non priùs cum ſelectiſsimis ordinum viris pro rerum conditione communicandum putet.* Lo meſmo encarece Camilo

III.

milo Borrelo *de præstantia Regis Catholici cap.66.* donde haze relacion de todos los Consejos de V.M.y en el *num.1.* entra confessando, que exceden en esto a todos los Principes del mundo, por estas palabras: *Tribunalium conventus Magistratuum iustitiam ministrantium, plures habet Rex Catholicus. In quo excedit non solùm Christiani Orbis, sed totius mundi Principes alios. Et in ijs supremi, ac spectatissimi Principes viri existunt, quorum iudicijs, ac virtutibus totus orbis posset rectò tramite gubernari.* Y en el mesmo *cap.num.penult.* dize las honras,y mercedes que suelen hazer a sus Consejeros: *Rex autem Catholicus virtuti debitos ad culmina Magistratuum extollit, stipendia liberalissimè tribuit, & ob merita aliquorum quandoque stipendia duplicat, ex Regio thesauro, atque ærario illa exhiberi faciendo; aliquos etiam provehit ad Consiliarij Status, ac Bellici gradum, Comites creat alios, Marchiones, Duces, ac Principes, virtutem sic erigendo, vt scientia præditi irremunerati non transeant, alijque discant virtutibus incumbere, Regique fidele servitij obsequium exhibere, vt ijs stimulis, quandoque tumidis ac superbis, allecti mortales, in hoc mundo suam mercedem habuisse gaudeant &c.*

(14) Las honras,y premios han de proporcionarse con los meritos, y servicios,*l.Attilius Regulus,D.de donation* ibi: *Sed Officium Magistri, quadam mercede remuneratum, cap.relatum de testament.*ibi: *Iuxta servitij meritum,l.& virtutum,C.de statutis & imaginib.* Y assi pues el Consejo de las Indias ha servido, y merecido tanto, y le ha hallado, y halla siempre tan pronto V.M. para quanto le ha menester, en alibio de sus cuidados,y en socorro de sus necessidades, justo es que sea amparado,y favorecido *l.iustissimos 3.C.de offic.Recl.Provinc.* ibi: *Iustissimos,& vigilantissimos Iudices publicis aclamationibus collaudandi damus omnibus potestatem, vt honoris eis auctiores proferamus processus.* Cassiodor.2.*variar.epist.28. Tribuenda est iustis laboribus compensatio præmiorum, quia exprobrata militia creditur, quæ irremunerata transitur &c.* cum alijs late traditis ab Afflict *in constitut.Reg.Neapol rub.37 num.3.*& Cassan.*in Catalog glor.mund.par.11 consider.20 fol.263.* Y que el honrar,y no desconsolar a los que sirven bien, sean los principales nervios de la Republica, fue dotrina de Oldrado *cons.104.*y lo prueva, y exorna largamente Horacio Lucio *de privileg scholast in præfat.num 4.* y pudo alegar a Cassiodoro *lib.1. epist.42.* donde dize: *Remuneratio meritorum, iustum dominantis prodit imperium, apud quem perire nescit, quod quempiam laborasse contigerit &c.*

(15) Que no sea justo desfavorecer a vnos por favorecer a otros, lo enseñan los refranes vulgares de todas lenguas,y se prueva en el *cap.1.de reb Eccles non alienan.*ibi: *Non licet Episcopo, vel Abbati terram vnius Ecclesiæ vertere ad aliam, quamvis ambæ in eius sint potestate,& in d.l. & virtutum.C.de statu & imagin.*ibi: *Et virtutum præmia tribui meretibus convenit,& aliorum honores alijs damnorum occasionem fieri non oportet.*

(16) Lo que se introduce para favor,y aumento de vna persona,ò de vna comunidad, no ha de obrar efeto contrario,*l quod favore,C de legib,l legata inutiliter,* cum similib *de adimend. legat.* Y assi siente mas el Consejo de Indias ver prejudicar su derecho en dia que està señalado para honrar,y favorecer los Consejos,y que esperava salir tan vsano de la presencia de V.M. conforme a lo que solia dezir el Emperador Tito Vespasiano, segun refiere Suet.Tranq. y otros Autores: *Non oportere aliquem à conspectu Principis tristem discedere.* Especialmente siendo propio interes de la gloria de vn Principe, no desfavorecer a los que ha començado a honrar,y aventajar, como lo dize Cassiodoro *lib.8.epist.11. Interest nostræ gloriæ, vt quorum numerum auximus, eos propitia diuinitate tueamur.*

(17) El intentarse esta precedencia con solo el Consejo de Indias, no aviendo contra èl mas razon, que contra los otros, dà rambien causa para sentirla mas, porque como el derecho no es otra cosa, *quàm ars boni & æqui l.1.D.de iustit & iure*, pide, y requiere igualdad en todo lo que conforme a el se huviere de determinar, y assi entiende Revardo la *l in omnibus, D.de regul.iur. In omnibus, maximè tamen in iure æquitas spectanda est*, id est, *æqualitas.* Porque como dixo Ciceron *in Topicis: Valeat æquitas, quæ paribus in causis paria iura desiderat,* & *in orat.pro Cecinna: Omnibus in causis idem valebit, in quibus perspicitur vna atque eadem causa æquitatis.* Y no ha de ser diferente el efeto, donde es igual, ò semejante el derecho,*l.illud, D.ad leg.Aquil leg à Titio,D de verbor.obligat.leg si socer à genero in princip. D.soluto matrimon leg. de quibus in fine,D.de legib.* cum innumeris alijs, quæ congerit Everard.*in Topic. legalib. loco à simili, & loco à pari.* Y a esto mirava el adagio antiguo, *Idem Acci, quod Titij*, segun siente Agelio *lib.3.Noct Attic.cap.10.*(aunque Erasmo *en sus Chiliadas* lo entiende de otra manera)

Y Lactant. Firmiano *lib 5. Divin. institution cap. 15. Vbi enim nõ sunt vniuersi pares æquitas non est, & excludit inæqualitas ipsa iustitiam.* Y en las leyes Diuinas tambien se reprueua esta desigualdad, iuxta illud *Proverb. 20. vers 10. Pondus & pondus, mensuram & mensuram detestatur Deus.* Como por el contrario es menor el sentimiento, quando la pena, ò la ley se guarda, y executa igualmente con todos. iuxta illud vulgare, *Solatium est miseris &c* & Ouidi,:

Non ego vel primus patiar, vel talia solus,
Sæpe premit magnos ista ruina viros.

(18) Siempre el derecho reusa mucho las novedades, y el alterar lo que de tiempo antiguo se ha entablado, y observado, y assi dize el I.C. Paulo *in l. minimè, D. de legib. Minimè sunt mutanda, quæ interpretationem certam semper habuerunt.* Y los Emperadores Arcadio, y Honorio *in l testamenta 18 C. de testament.* aconsejan, q̃ retengamos la costumbre antigua, y hemos della nuestros aciertos, que assi entiendo yo aquellas palabras; *Mos namque retinendus est fidelissimæ vetustatis*: porque como dixo Cornelio Gallo: *Eventus varios res nova semper habet*, y ninguna cosa nueva se puede introducir, que no esté sugeta à muchos riesgos, é inconvenientes. Por lo qual aconseja Plutarco *in vita Cressi*, y lo refiere Iusto Lipsio *contra Dialogist.* que es mejor passar con las leyes, y costumbres antiguas, aunque parezcan duras, y malas, que andar promulgando otras nuevas. Lo mismo dize Dion Cassio *lib. 52.* atribuyendolo a Augusto Cesar. Y es comun Aforismo de todos los Politicos, despues de Cornelio Tacito *lib. 15. Annal.* como lo aduierte Gregor. Paliargo *en las Observaciones* que hizo *sobre este Autor, observat. 121.* y el Cochier en su *Tesoro de Aforism. Politic. lib. 2. cap. 4. pag. 85.* Simancas *de R pub. lib 4. cap. 10. & seq.* Ioan. Botcr. *en su razon de estado*, Lælius Zechus *de Principe, lib 1. cap. 6 num. 10.* el doctissimo P. Iuan de Pineda *en sus Comentarios sobre el Ecclesiast. pag. 285* y otros Autores a cada passo. Y en nuestros derechos se nota *in cap. quis nescit 11. distinct. cap. consuetudines, de consuetudin. cap. fin.* vbi Gloss. *de Relig. domib. cap. vnic. eod tit in 6.* a donde aun en hazer nuevas Iglesias, ò Colegios, en admitir nuevas Religiones, nuevas Reliquias, ò nuevos Santos, se manda que vamos con mucho tiento, y recato: de lo qual tambien trata docta, y cuerdamente el Padre Pedro de Ribadeneira *in vita S. Ignatij de Loyola. lib. 2. cap. 17.* y juntando muchas cosas contra las novedades Bald. *in l 2. de constitutio. Princip* Ioan. Nevizan. (que pone vnas palabras notables) *cons. 67. num. 9.* Menoch refiriendo a otros *cons. 302. num 10. vol. 4 & cons. 748. num. 47. vol. 8.* y en el *lib 5. de sus presumpciones. præsumpt. 44.* Alciat. *in eod tract. reg. 2. præsumpt. 80.* Menchaca *de succes. creat. §. 30. num. 312.* Mantua *in Enchiridion. rer. singul. cap. 5.* Guilerm Forner *in l. derogatur D. de verb. signif.* Franc. Balduino *in §. sed naturalia, num. 22. & 23. institution. de iure naturali.* donde dize: *Periculosa est quidem omnis in Republica mutatio legum. Nam eam sequitur repentina quædam & morum & vitæ mutatio*: y añade ser muy digno de alabança el antiguo instituto de los Locrenses, entre los quales nadie podia proponer nuevas leyes, ò nuevos arbitrios en el Senado, sin llevar atado vn lazo al cuello, con el qual era luego ahogado, si no pareciesse bien la novedad que intentava.

(19) Por ser las novedades, y mudanças de las cosas tan llenas de sospechas, y peligros, como se ha dicho, aconsejan las mesmas leyes, que no se hagan sino quando precisamente parecieren inescusables, vt constat *ex d l. 2. D de constitut. Princip.* vbi Vlpian. I.C. inquit: *In rebus novis constituendis, evidens esse vtilitas debet, vt recedatur ab eo iure, quod diu æquum visum est*: cuyas palabras parafrasa S. Thomas *in 1. 2. q. 9. art. 1 & 2.* diziendo: *Hoc solum esse debet in mutandis legibus, vt maxima, & evidentissima vtilitas ex novo statuto proveniat*: y Mario Salomonio *in comment. ad cand l. 2. Evidens* (ait *quòd non verbis adumbrata, sed quòd omnibus liquidò palàm pateat.* Y a esto miró nuestra *l. 18. tit. 1. part. 1.* ordenando, que no se defaten las leyes, ni se mude lo yà establecido, sino fuesse contra la Ley de Dios, ò contra derecho señorio, ò contra gran pro comunal de la tierra, ò contra bondad conocida, è de tal suerte, que la sobejania, y asperidumbre del mal aventaje vna gran partida al bien, y vtil que se pretendia, y podia esperar de la tal observancia. Porque entonces la ley pierde su fuerza, y efetos, y la costumbre vendria à ser corruptela, pues lo vno, y otro se endereca al bien publico, y este suele mudarse segun el tiempo, y sus ocasiones, y circunstancias. *authent de non alienandis, aut permutandis rebus Eccles. §. cùm autem, cap non debet, de consanguinitate, & affinitate.* Y por esso dize con razon Baldo *in d. l. 2. de const. Princip* ser digna de memoria aquella sentencia de Lucio Valerio *apud Titum Livium*: *Ex ijs legibus, quæ perpetuæ vtilitatis causa latæ sunt, nullam esse abrogandam,*

dam, nisi quam vel vsus coarguit, aut status Reipublicæ inutilem fecit: y por el contrario iniqua, y perniciosa la antigua ley de los Persas, de que se haze mencion *in histor. Daniel cap. 6 Ne mutari vllo modo posset vllum edictum, aut lex, quam Rex Persarum condidisset*: porque aunque Symmacho *lib 10. epist.* dize: *Leges in commune bonum procedentes nunquam occasum pati*: Lo cierto es, que tambien en ellas ay su variacion, y mudança, y tienen sus incrementos, y decrementos, y con el tiempo se suelen enflaquecer, envegecer, y morir, como refiriendo algunos lugares de buenos Autores lo advierte Franc. Iureto *in notis ad Symmach lib. 12. epist.* Y Yo lo toque en mi *lib. 1. de crim parricid. cap. 5.* donde refiero a Tito Livio, y Aulogelio, que tratan gravemente desde argumento, y los versos de Claudiano, que dize:

——— Priscámque refumunt
Canitiem leges, emendantúrque vetustæ,
Accedúntque novæ.

(20) ALgunos han sido de parecer, que son vanas, è indignas de hõbres prudentes, y Christianos estas questiones, y competencias en materia de precedencia. Y assi Lactancio Firmiano *lib 5. divin. institut. cap. 16.* dize, que aquel se sublima mas, que es mas justo; y que la justicia consiste en saber se igualar los grandes con los pequeños, y que merece mas el que no solo se haze igual, sino menor: *Nam profectò in hac fæculari vita, quantum brevia & caduca sunt omnia, & præsertim se alteris homines & de dignitate contendunt, quo nihil fœdius, nihil arrogantius, & nihil à sapientis ratione remotius est. Rebus enim cœlestibus contraria sunt ista universa terrena, &c.* Y Nicolao Mamerano dixiò lo mismo, diziẽdo:

Semper Christicolis turpe est contendere honores
Causa præfr. Clè per vigidèque nimis
Hoc docet & verum est, sua nos per dogmata Christus,
Vtque humiles, mites, semper vbique simus.

III.

QVE no se puede, ni deve tener por excesso, que el Consejo Real de las Indias, sienta, y contradiga esta novedad, y procure defender su autoridad, y preheminencia, (20) pues de qualquier Iuez ordinario se dize, que està obligado no solo a conservarla, sino aumentarla. (21) Y pocos, ò ningunos puntos se pueden ofrecer mas considerables, que los que tocan en honores, y precedencias. (22) Y assi concede el derecho por su respeto varias acciones, interdictos, y otros remedios. (23) Y muchos graves Autores son de opinion, que los interesados pueden defenderlos con mano armada contra los que de hecho se los pretendieren quitar, (24) como lo pudieran hazer en defensa de su vida, ò hazienda, (25) por ser las causas de honra mas estimables. (26) Aunque esto no me atreveria yo a defenderlo, ni praticarlo, quando estuviesse presente, ò cercano el Principe, ò Iuez superior, a quien se pueda ocurrir por remedio. (27) Porque en tal caso no permiten las leyes, que libren los braços, lo que pueden componer, y determinar los derechos. (28)

IV.

a los quales versos se pueden añadir otros que pone Arumeo *ad Auream Bullam discurs 4. in fine fol. 177. & tom. 1. discurs. 2. fol. 4. & 5.* Pero sin embargo desto vemos, q̃ no ay, ni ha avido cosa mas antigua, y vsada en el mundo. El *cap principium de pœnitentia distinct. 2.* dà a entender que tuvieron principio estas diferencias aun entre los Angeles. El *cap. licet el 2. distinct. 45.* dize, que es passion natural de los hombres anhelar por aventajarse a los otros. La Glosa en la *ley decernimus, C. de sacrosanct. Eccles.* muestra, que aun entre los Eclesiasticos es licita esta contienda, y refiere la que huvo entre los Arçobispos de Milan, y de Ravenna. Y fuerã

vanas

divites Antipodum tot insulas, quas fausta fœlicique velificatione, monstrorum domi trix Hispania reclusit, Orbis totius celeberrimi scriptores aut pudante solutæ vocis eloquio, aut immortali Musarum cantu illustrabunt. Y no es necessario alegar mas testigos desta verdad, que a los mismos Escritores de Flandres los quales siempre q̃ trataron de las hazañas del invicto señor Emperador CARLOS QVINTO MAX. visabuelo de V.M. pusierõ esta en primer lugar, como se colige de los versos que a su imagen cõpuso Miguel Aitsingero *en el Pentaplo Regnorum mundi pag.* 53. ibi:

Indos, atque Libes, Antipodesque domo.

& in *Genealogia Principum Austriæ, pag.* 82.

Carolus, excelsis haud vlli imitabilis ausis:
Quem Geticæ toties visum expavere phalanges,
Quem non Herculeæ potuere avertere pilæ,
Quin Abylam, Calpenque vltra prosterneret hostem.
Cuius adhuc populos natus compescit Iberos,
Quos Tartessiaco Tagus alluit aurifer alveo,
Et Ourias, Bætisque rigant. Magnoque Philippo
Surgit vterque polus, sub vtroque iacentia Phœbo
Littora, quoque Orbis circumdatur Amphitrite.
Cum Magellanis quem dives America tacta,
Ac Regem opposito venerantur poplite priscis
Non visi Antipodes, Sinæque, & fuscus Iapem.

y Alano Copo *dict. dial. 9 cap. 34. pag. 492.* dize, que en las exequias funerales, qué en Bruselas se hizieron al mesmo señor Emperador, se puso este por el primero, y mas glorioso trofeo; sus palabras son: *Quare inter reliqua illa clarissima, atque ornatissima Caroli trophæa, quæ in honoratissimis illis Bruxellensibus exequijs memoriæ eius posita sunt, meritò primum locum illud obtinuit quòd Novum Orbi nostro Orbem patefecerit exteris gentibus Christiano nomini additis, & multis Regnis Provincijsque auctis Romano Imperio, &c.* Lo mesmo dize Iacobo Marchantio *en su historia, y descripcion de Flandres, lib. 3. pag. 326.* his verbis: *Regna Cuscana, Mexicana, Peruuia in Indijs Occidentalibus, auspicijs avi eius Ferdinandi, per Christophorum Colonem, Americumque Vespasium Italos primum compertis, opera Cortesij, & Pizarri Hispanorum, Christo, sibique subiugavit.*

VI.

QVE si la nobleza, y estimacion de vn Reino, se suele assimesmo medir, ò ponderar por el provecho, frutos, y riquezas que dèl se sacan: (40) y al mas noble, ò mas rico, y abundante, se le deve mejor, y mas preheminente lugar, como lo dispone el derecho. (41) No ay Provincia en el mundo, que pueda en esta parte competir con las Indias, (42) pues por lo que en todo èl se confiessa, y experimenta, sus riquezas le sustentan. (43) Se han traìdo dellas mas de mil y seiscientos millones de oro, y plata. Solo el cerro de Potosi, ha dado desde el año de 1545. mas de trecientos en lo registrado, sin los ineftimables tesoros, y gruessas partidas de perlas, piedras preciosas, grana, añir, y otros frutos raros, y provechosos, que se han traìdo, y traen cada

(40) PAra la estimacion, y precedencia de Reyes, y Reinos, ha sido, y deve ser siempre muy considerable su poder, y riqueza, como lo advierte Baldo *in l. 1. D. de offic. Præfect. Prætorio, l. 1. & 2. de albo scribendo*, vbi Albericus, y otros Autores que citè en el *num. 33.* y particularmente Ioan Bologneto *cons. 1. num. 209. in fine*, y Camilo Borrelo *de præst. Reg. Cathol. cap. 45. per totum*, donde por este titulo (quãdo faltaran otros) dizen, que V.M. (a quien Dios guarde) es el mayor Rey del mũdo; de lo qual Yo tambien trato algo, *dicto lib. 1. de Indiarum iure, cap. 16. num. 32. & seqq* donde alego a Petrarca *lib. 3. Africæ*, el qual introduce a Scipion Africano, que alaba

alaba,y prefiere entre otros Reyes, a Syfax el de Numidia por este respeto:

—— Nomen fortasse Syphacis
Audisti, cunctos illum precedere Reges.
Fama refert opibus: nec avorum
sanguine quisquam
Altior incedit, populis, vel vbere Regno.

dia de diferentes Provincias.(44) De que la de Flándres puede,y deviera ser el mejor, y mas reconocido testigo, pues deve a los socorros que se le han hecho, mediante las riquezas de las Indias, (45) lo que oy se conserva en aquellos Estados,y el proprio ser con q̃ aora quiere formar esta competencia.(46)

VII.

(41) Que los mas Nobles,mas ricos,y poderosos,devan ser preferidos, es comun resolucion de todos quantos tratan la materia de precedencias,despues de la Glossa *in §. aliâ, verbo Altiori, inst. de bon. possess.* ibi: *Hinc trahe, quòd digniores altiori loco sedere debent, & est altior, qui proximior domino est.* &c la qual siguen Angelo, Fabro, y otros Escrivientes en el mesmo lugar, Abbas *cons.* 21. Menoch. *cons.* 51. Tiber. Decian. *respon.* 21. *lib.* 1. y otros muchos Autores que junta Tiraq. *de nobilit cap* 20. *& cap* 3. donde trata de la nobleza, y precedencia q̃ se adquiere por las riquezas. Cassan. *in Catal glor. mund.* 1. *p. consid.* 12. *&* 18. Otalora *de nobil. lib.* 5 *cap. fin n.* 15. Ioan. Garcia *in eod. tract glos.* 18 *n.* 44 *vsque ad finem*, Matrillus *de magistrat lib.* 1. *cap* 4. *num. fin.* donde tratando de la precedencia entre los Consejos, dize: *Quòd maius Consilium præcedere debet*, y puedese considerar la *l. nobiliores* 3. *C de commerciis*; donde los Emperadores señalando tres modos que parece ay de adquirir mayoria,y nobleza, ponen este de las riquezas: *Nobiliores natalibus, & honorum luce conspicuos, & patrimonio ditiores, &c.* Et idem videtur ostendere *text in l* 2 *tit.* 21. *par.* 2. vbi Gregor. Lup. & Alber. *in l. Imperatores, D. de Decurion.* vbi dicit: *Divitiæ nobilitare*, & Bald. *in cap. super eo el* 2. *per text. ibi de testibus*, vbi inquit: *Eum satis esse nobilem, qui dives est.*

(42) De la gran riqueza, fertilidad,y apacibilidad de casi todas las Provincias de las Indias, junto Yo muchas cosas, *dict. lib.* 1. *de Ind. iure, cap.* 7. *per tot.* Y baste por encarecimiento, que como alli digo, Colon quando las descubrió, pensò que avia hallado el Paraiso Terrenal. Y no faltan Autores que le constituyé en ellas, como consta de lo que escrive Fran. Lopez de Gomara *en su historia lib.* 1. Martin Delrio *en sus adag. sacros* 1. *tom adag.* 789. *pag* 378. y Antonio de Herrera *en su historia general de las Indias, decad.* 1. *lib.* 3. *cap.* 12. *pag.* 106. aunque esto no se puede afirmar sin temeridad, como lo advierte Delrio *vbi supra*, y el Padre Iosef de Acosta *en su historia natural, y moral de las Indias, lib.* 2. *cap.* 14. Pero el mesmo Acosta confiessa *en el lib.* 3. *c.* 1. que generalmente aventajan a todo lo descubierto, y lo propio dizen Herrer. *d. decad.* 1. *lib.* 1. *cap.* 5. *pag.* 11. Fray Gregorio Garcia *en su libro del origen de los Indios, desde la plana* 163. *hasta la* 172. y Simon Maiolo *in dieb. Canicul.* 1. *tom. colloq.* 10. *pag.* 264. Y aunque Ioan Botero *en sus relaciones universales*, 1. *par. vol.* 2. *lib.* 1. *cap.* 4. *&* 5. parece que dà (en esto de la fertilidad, y copia de los frutos) ventaja a las Provincias de Europa. Y Fray Iuan de la Puente *en su Conveniencia de las Monarquias, lib.* 2. *cap.* 11. *&* 30. prefiere las de nuestra España. Estos mesmos Autores confiessan, que considerado el tiempo presente, en que yà las Indias, demas de sus propios frutos, y ganados, tienen los nuestros, que se dàn, y crian en ellas con tanta abundancia, es mucho mayor su grossedad, y fertilidad, en variedad, y copia de semillas, legumbres, arboles, frutales, ganados, animales, rios caudalosos, salinas, pescados, carnes, y cacas, y todo lo demas necessario para la vida humana, aun quando no tratáramos de sus minerales de oro, plata, y otros metales, y pesquerias de perlas, en que tanto exceden a las demas Provincias del Mundo De todo lo qual escriven particular, y copiosamente, y aun con increibles encarecimientos, Pet. Martir de Angleria *en sus decadas del Nuevo Orbe*, Gonçalo Fernandez de Oviedo *in summa rerum Ind. c. cap.* 79. *&* 81. y *en la historia lib* 9. *cap.* 10. *& lib.* 11 *cap.* 1. Aloisio Cadamusto, y otros, cuyas obras se contienen en el libro que se intitula. *Relationis Novi Orbis*, Acosta *dict. lib.* 3. *&* 4. Pedro Mexia *en su Sylva de varia leccion* 5. *p. cap.* 26 *&* 27. Torquemada *en su Monarquia Indiana, lib* 14 *cap* 36. con los siguientes, Garcilasso Inga *en sus Comentarios Reales lib.* 8. *desde el cap* 9. *hasta el* 25. *& lib.* 9. *desde el cap.* 16. *hasta el cap* 30. y Simon Maiolo *colloq.* 19. donde trata de los metales, y *colloq.* 20. *&* 21. donde trata de las yervas, y plantas.

Que

(43) Que no solo estos Reinos de España, sino casi los mas del mundo se sustenten con lo que recogen de las riquezas de las Indias, es cosa tan notoria, como experimentada, y novissimamente lo trata, representando el daño de las que nos llevan las Naciones estrañas, y proponiendo medios para escusarle, el docto I.C. Alonso Carranca en el libro que acaba de imprimir, intitulado, *Ajustamiento de monedas, 3. part. cap. 4.* donde dize, que despues que se descubrieron las Indias, han salido de España mas de mil y quinientos millones, sin bolver a ella, ni vna minima parte; cosa digna de lastima, y que solo ha podido caber en nuestro descuido.

(44) De la inmensa riqueza que se avia sacado del cerro de Potosi, desde el año de 1545 en que se descubrió, y començò a labrar, hasta el de 1585 haze vn capitulo particular el Padre Iosef de Acosta *en el libro 4. de su historia natural, y moral de Ind. cap. 7.* y dize, que de solo lo quintado, eran ciento y onze millones, porque de lo demas no se podia tener cuenta, ni noticia, aunque era en mucha mayor cantidad. Despues acà es tanto lo que se ha sacado, que se entiende passa de trecientos millones: por manera, que contando sobre esto lo que han rendido otras minas de plata, y oro de Perù, Nueva España, y Nuevo Reino de Granada, y las perlas, esmeraldas, turquesas, grana, añir, clavo, especias, y otros frutos, y cosas de gran precio, y provecho, que se han traido de aquellas, y de otras Provincias de las Indias, fuera de lo mucho que se ha quedado, y consumido en ellas, tengo por cierto, que no se alarga el Coronista Gil Gonçalez Davila *en su Teatro de Madrid pag. 472.* quando dize, que serán mas de mil y quinientos millones. Simon Maiolo en el *colloq. 11. de fluviis in fine*, y en el *colloq. 19. de metallis, pag. 598. & sequentibus*; cuenta de algunos rios, y tierras de las Indias, donde se pesca el oro con redes, y se hallan pepitas tan grandes como huevos de gallinas, y algunas de peso de mas de tres mil Castellanos, y encarece sus riquezas de suerte, que no duda, que ayan sido, y sean mas ricas estas Indias, que todo quanto tuvo, y juntò el Imperio Romano, en cuyas grandezas se dilata con espanto Iusto Lipsio *de admiranda magnitudine Romani Imperij, lib. 2. per totum.* Laurencio Surio *en sus Comentarios ann. 1558.* referido por Maiolo *vbi supra*, dize, que al señor Emperador Carlos V. porque derogasse vna de las que llamaron nuevas leyes, le servian los de las Indias con veinte y vn millones de oro, y que otros tantos ofreciò otro Embaxador al señor Rey Don Felipe Segundo, y añade, que en su tiempo se avian traido de las Indias a España: *Septem decades millionum auri, totidemque ex margaritis, gemmis, vnionibus, ac reliquis lapidibus, rebusque pretiosioribus Novi Orbis, præter altam summam, quæ annis quadraginta, in ipso Orbe Novo subigendo & muniendo in milites & præfectos Cæsaris consumpta est, quod ferè videtur incredibile, & priscæ Romanæ potentiæ etiam inauditum.* Y assi refiere, que Atahualpa avia prometido a Don Francisco Pizarro por su rescate setenta millones, y que los acabara de juntar brevemente sino le mataran. Y destas mesmas riquezas de las Indias escrive tambien otras cosas muy dignas de notar Ioan Zuingero *en su Theat. vitæ humanæ, col. 1079. & 3970.* De donde se echarà de ver, quan vana es la malicia de Enrico en su libro *de Icotib. anim. diversarum nationum*, à quien refiere Pet. Canonherio *en sus Aforismes morales, pag. 438.* el qual moteja à los Españoles, de que encarecemos mucho estas riquezas de las Indias por acreditarnos, sus palabras son estas: *Equidem dignissimum laude putem, quod Hispani in magna hominum penuria vastum tamen, & dissipatum Imperium, suorum civium colonijs aut præsidijs tenent; suique ærarij famam opulentiæ Indicæ nomine, & ingentibus prætereà verbis canta & industria fraude sustentant.*

(45) Poca necessidad ay de probar, ò encarecer (si bien mucha de lamentar, y sentir) las grandes riquezas, y tesoros que España ha gastado, y consumido en defender, y sustentar los Estados, y guerras de Flandres, y en conservar la Fè, y Religion Catolica, que se iba estragando, y aun acabando en ellos; pues a todos consta lo que en esto ha passado, y lo dizen quantos Autores han escrito de aquellos Paises, como se verà en las historias de Iacobo Meyero, y Iacobo Marchancio, el qual como maravillado dellas las llama inexhaustas, en vn verso de la elegia, ò dedicatoria que haze al señor Rey Don Felipe Segundo:

Cuius inexhaustas Dij tueantur opes.

y lo mesmo dizen D. Bernardino de Mendoza, Antonio de Herrera, Luis de Cabrera, Illescas, Suerio, y otros que escriven destas guerras en sus historias. Y tampoco recibe duda, que estos gastos por la mayor parte se ayan hecho con lo que se ha traido de las Indias,

nes casi todo se traslada luego a aquellas Provincias, y assi lo nota, entre otros, Francisco Guiciardino *en su descripcion de los Paises baxos*, por estas palabras: *Di Spagna ci si conducono innumerabili sorte di mercantie, gioie, & perle di diverse qualità, & pregi che gli Spagnuoli dale loro Indie Occidentali del Perù dette America, & Nuovo Mondo vi apportano: le quali gioie & perle che di là vengono, sono grandi, & belle, ma non di quella perfettione che sono le Orientali, Conducono gran quantità d' oro, & d' argento puro, so do & forgiato, che medesimamente in maggior parte da quel Nuovo & felice Mondo trasportano: similmente il color chermisi, detto da loro Cucciniglia, &c.*

(46) Hazese esta ponderacion, porque es ordinario sentirse mas las heridas que se nos hazen con nuestras propias armas, iuxta illud vulgatum Ovidij:

Heu patior telis vulnera facta meis.

y las ocasiones de pena, ò de perdida, que provienen del mesmo beneficio que hizimos a los que despues, no le reconociendo, nos son contrarios. Esto significò aquel sabido Apologo de Esopo, del viejo que calentò en el seno la vivora, q̃ hallò en el camino medio muerta de frio, y despues se quexava en vano, mordido della. De donde tomò Erasmo el adagio, *Colubrum in sinu fovere*, y refiere a Gabrias Poeta, que ciñò la fabula en estos versos:

Sinu fovebat quidam agricola viperam
Gelu rigentem, at hæc calorem vt senserat,
Ferit fovent em, moxque perimit vulnere.
Ingrati ad hunc benemeritos tractant modum.

y no es menos elegante para el propio intento el Emblema 64. de Alciato, cuyo titulo es, *In eum, qui sibi ipsi damnum apparat*, y dize assi:

Capra lupum non sponte meo nunc vbere lacto,
Quod malè pastoris provida cura iubet,
Creverit ille simul, mea me post vbera pascet:
Improbitas nullo flectitur obsequio.

en el qual lugar el Brocense, y Claudio Minoes juntaron otras cosas a este proposito, y Yo añado lo de Diogenes, de quien cuenta Laercio en su vida, que viendo a vn mancebo, que por juzgarse lozano, y de buen talle, despreciava a su padre, a quien por la edad faltavan los brios: *Non te pudet* (inquit) *eum despicere per quem habeas, vel hoc ipsum in quo tibi places*: Valerio Maximo *lib. 6. cap. 5. de improbè dictis & factis*, nota por suma impiedad, è ingratitud en Cayo Toranio, y Villio Annal, que fueron causa de la muerte de sus padres. Y Minoes *vbi supr.* le glossa diziendo estas palabras, que vienen a ser las mesmas de que yo vso: *Quid verò execrabilius esse potest, quàm ijs vitam adimere, aut etiam quodam torquere pacto, qui nobis vivendi causas suggessere, dederunt que operam, vt quod sumus, essemus.*

(47) EL Iurisconsulto Vlpiano en la *l. Athletas 4. in princ. D. de ijs, qui notantur infam.* trata si los Athletas, ò Luchadores deven ser tenidos por infames? y resuelve que no, quãdo lo hazen por exercitarse, y para esto no dà mas razon, de que *generaliter ita omnes opinantur.* De donde sacaron los DD. que en duda nos avemos de ir con lo que comun, y vulgarmente se entiende, y pratica en el pueblo. Cerca de lo qual se pudieran referir muchas, y singulares dotrinas, que para comprobacion, è ilustracion deste Brocardico junta

VII.

QVE la mejor, y mas cierta piedra del toque de las calidades, y precedencias, suele tambien ser la comun opinion, y estimacion de los hombres. (47) Y si quilatamos en ella esta de que se trata, es llano que vendrà a quedar superior el Imperio de las Indias, y por el consiguiente su Consejo, a los Estados, y Consejo de Flandres, pues nadie ignora, quanto mas estimado, embidiado, y apetecido sea de todas Naciones, (48) y que qualquiera a quien se diera opcion, ò eleccion entre estos ditados, ò entre las Presidencias de sus Consejos, escogiera el de las Indias; y assi este cargo le confiere tambien V.M. por mayor beneficio. (49)

VIII.

ta Anr.Corfeto *in fingulari,verbo Opinio,* y Everardo *in locis communib.loco ab opinione vulgi.* Pero en terminos de precedencia,es notable la de Baldo *conf.*387.*num.*1.*verf Item illa,lib.*1. donde dize:*Item illa eft maior dignitas,quæ pro magno beneficio datur, & quam generaliter homines exiftimant effe maiorem,vt D.de infamib.l.Athletas,*§.1. La qual figue, y traslada Boerio *decif.* 286. *num.*8.y Stephano Graciano 1.*tom.difcept.foren.f.cap.*111. *num.*74. Y puedefe añadir otra dotrina del mefmo Baldo *in l.*2.*circa fin.C.de refcind.vendit.* donde hablando en materia de eftimacion de precios,dize*Quòd æftimatio rerum immobilium melius probatur per vicinos & populares, quam per alios quia præfumuntur fcire.& quod ipfi dicunt, præfumitur iuftum pretium* : para lo qual alega la *l.femper in ftipulationibus,D.de reg.iur.*y la *l.*1 *verb.Incolentium,D.de fluminib.* vbi probatur,*Quòd ftatus,feu qualitas alicuius rei,eft regulanda fecundùm communem opinionem, præfumitur enim res fe fic habere,vt vulgus opinatur.*Y para faber fi vna cofa es mas principal que otra, ò accefforia della, fe ha de eftar en duda a la reputacion, y comun nominacion del vulgo, como fingularmente lo dixo la Gloffa *in Clement. per litteras de probation.* & ibi eam notant Butr. Ioan.de Imola,& Pet.de Ancharrano,& idem Ancharran.*in cap.acceffiorum, de regul.iur. in 6. col.*2.quos refert,& fequitur Everard.*vbi fupr.*

(48) La grande eftimacion que todas las Naciones hazen de las Indias, y lo que embidian,y encarecen fu Monarquia, queda baftantemente probado por lo que fe dixo en el *nu.* 35.cum multis feqq. Y afsi dize Iacob.Marchantio *in hift.Fland.pag* 330.*Quòd cæteri Reges obftupefcunt* de vèr tan poderofo,y dilatado el Imperio de Efpaña, con la acceffion de las Indias. Y Camilo Borrelo *de præftant.Reg. Cathol. cap.*45. *num.*8. refiere, que la Reina Ifabel de Inglaterra confefsò publicamente en vn Parlamento que tuvo en fu Reino, que el feñor Rey Don Felipe Segundo, era por efte refpeto el mayor, y mas rico, y poderofo Principe de los que tenia el Mundo. Y folo he hallado vn Autor que menofprecie el defcubrimiento de las Indias, y diga mal dèl, y que fuera mejor que no fe huvieran defcubierto, que es Trajano Bocalino *en fus Ragualios, ò Avifos del Parnaffo,cent.*2.*cap.*90. Pero fus razones, y fundamentos fon de tan poca fuftancia, que no es neceffario refponder aqui a ellos, fuera de que lo hago en mi *libro* 1.*de Indiarum iure,cap.*16.*num.*97.*& feqq.*

(49) Muy notorio es, que las Indias,y fu Prefidencia,y Confejo han eftado,y eftàn en mayor opinion,y eftimacion que el de Flandres,y que qualquiera acetarà de mejor gana aquel Cargo,y que V.M. quando le provee, le dà por mayor beneficio, y merced. Vnde fumus in terminis doctrinæ Baldi *d conf* 111.*num.*1.donde dize: *Quòd gradus excellentiam oftendit, confuetudo,& æftimatio communis l.honor,*§.1.*D de muner.& honor.& quòd illa eft maior dignitas quæ pro magno beneficio datur,* iuxta *d.l.Athletas,verf.*1.*D.de ijs, qui notantur infam.* ibi : *Et fanè locus iftè à Principe hodie non pro modico beneficio datur,*& fequitur Boer.*d.decif.*286.*num.*8.y que los que tienen mayor prerogativa de honor, devan gozar de mayor autoridad,y preheminencia, es decifion expreffa del *cap.*1.*in fin.de offic.legat.lib.*6. y tratalo largamente Ioan. de Montaign. *de auctorit.Magn.Conftitj.num.*159.

VIII.

QVE conficerada afsimefmo la antiguedad deftos dos Confejos,que es otro de los puntos por donde fuelen regularfe las precedencias, (50) vence tambien con muchas ventajas el de las Indias: pues el de Flandres en la forma que oy tiene,fe ha criado de nuevo. Y aunque antes que el feñor Archiduque Alberto fueffe a governar aquellos Eftados, folia aver en efta Corte vn Prefidente, y vn Secretario, por cuya mano paffavan las conſultas, y defpachos de los oficios,y cargos, y demas

(50) Esta es vna de las mas ordinarias cõcluſiones en materia de precedencias, que el mas antiguo Senado,ò Senador, cæteris paribus,aya de fer preferido. Y dexado lo vulgar de la regla: *Qui prior eft tempore,potior eft iure;* donde Dino, Ancharrano,y Pedro Pechio juntaron muchas cofas. Habliõdo en los propios terminos de Magiftrados, y Dignidades, lo dixo la *l.*1. *C. vt dignit. ordo ſervetur, lib.*

12.

mas cosas concernientes al govierno dellos, en quãto a la paz. Las de guerra, siempre se governaron, y proveyeron por el Consejo de Estado, como oy se haze; y el tal Presidente, y Secretario no tenian titulo, ni forma de Consejo, ni se traian, ni oy traen ante ellos las apelaciones, ò suplicaciones de las causas, y pleitos de los dichos Estados: ni se hallará exẽplar firme, y seguro de que en ningun tiempo, ni ocasion, concurriendo con el Real Consejo de las Indias le precedieſſen, y assi mucho menos le han de preceder al presente, pues no puede este nuevo Cõsejo de Flandres, quando se lleve el negocio por todo rigor, pretender mayor autoridad, ò precedencia en perjuizio de tercero, que la que tuvo el antiguo en cuyo lugar se subroga. (51)

IX.

12 13 nicique, *C. de prox sacro. scrin. cod lib* ibi. *Vt nemini penitus liceat cum sit posterior tempore, locum præcedentis ambire L. 1. C. de Consulibus cod lib* ibi: *Quis enim in uno eodemque genere dignitatis prior esse debuerat, nisi qui prior meruit dignitatem.* Donde Ioan de Platea *num.* 2. nota: *Quòd in dignitatibus duplex ordo reperitur, unus prioritatis temporis, & alius maioritatis honoris* Lo mesmo se prueva *in l. 1. & 2.* vbi Lucas de Pena, *num.* 3. *C. de Præf. Prætor. l. vlt. C. de tyron. l. 1. D. de albo scribend. cap. 1. & cap constituimus de major. & obed. cap. statuimus 1 dist. cap. Episcopo num 74 dist. cap fin. 75. dist. cap Episcopes 19 dist.* vbi Turrecremata, y en otros muchos lugares de derecho, y buenos Autores que refiere Cassaneo *in Catal glor. mund. part. 4. consid. 76. part. 11. consid. 17 & part. 12. consid. 99.* Tiraquel. *de primogen. in præf. num* 35. *& seqq.* donde prueva ser esto fundado en derecho divino, natural, y positivo, Burlato *cons.* 128. *& cons.* 343. *num.* 5. *lib.* 4. Ruino *cons.* 119. *num* 1. *lib.* 1. Fabio de Ana *cons.* 42. *num* 1. Ancharranus *cons.* 27. Romanus *cons.* 436. *num.* 10. Parisio *cons.* 12. *num.* 31. *lib.* 4. Marzario *cons.* 26 *num.* 12. Menoch. *cons.* 51. *num.* 39. Rolandus *cons.* 47. *num.* 70. *lib.* 1. Craveta *cons.* 489 *num.* 1. Cœphalo *cons.* 615. *num.* 22. Camill. Larata *cons* 2. Stephan. Gratian *discept. forens. tom.* 3. *cap* 593. *num.* 29. Chriſt. Besold *dissert. iurid Politica de præcedent. & session. prærogat. cap.* 3. *num.* 2. *& seqq. pag.* 147. Porcius *cons.* 70. *num.* 18 *& cons.* 167. *num* 51. Decianus *cons.* 1. *num.* 60. *lib.* 1. Simon Pistor. *cons.* 12. *num* 3 *inter cons. Modesti. Pistor.* Vincen. de Franchis *decis* 144. *num.* 2. Schrader. *de feudis part.* 2. *sect.* 9. *num.* 54. Rosental. *in eod. tract.* 4. *part cap.* 8. *conclus* 3. *num.* 9. & Felix Contelorius *de præced. num.* 2. Y la razon desto es, que siempre lo mas antiguo tuvo, y deve tener mas veneracion, estimacion, y prerogativas conforme a derecho, vt tradit Aristot. *lib.* 10. *Metaph. cap* 2 *l. semper* 5. *D. de iure immunit* ibi: *Semper in Civitate nostra senectus venerabilis fuit & c. l. si ita fuerit*, ibi: *Qui natu maximus. D. de reb. dubijs*, & late Cassaneus *in dict. Catalog part.* 4. *consid.* 3. Tiraq. *de nobilit. cap.* 19. *& de iure primogen. in præfat. à num.* 75. Porcius *dict cons.* 167. *num.* 64. Feder. Scotus *cons.* 29. *num.* 10. *& seqq.* Camill. Borrel. *de præst. Reg Cathol. cap.* 4. *num* 3. *& cap.* 8. *num.* 5. Gregor. Lop. Madera *de las excelencias de la Monarquia de España, cap.* 3 *in princip.* Marc. Mantua *in Enchirid. rer. singul. cap.* 208. Y desto ha escrito vltimamente vn copioso Tratado vn Autor Aleman, llamado Goldasio, que le intitula: *Senior sive de Seniore, lib.* 1. *per totum*, præcipuè *cap.* 2. 3. 16 *& 17.*

(51) Dexando lo vulgar, de que subrogatus sapit naturam eius in cuius locum subrogatur, de quo est text. & ibi DD. *in l. si eum* 10. *§. qui iniurtavum, D. si quis caution.* cum latè traditis ab Everard. *loco* 93. Catel. Cotta *in memorab iuris, verb. Subrogatum*, & Claudio Prato *Gnoseon general. iur. lib.* 6. *tit.* 9 *cap.* 1. Y estrechandonos a solo dotrinas de preheminencias, en ellas es llano, que quando vn Consejo, ò vna Dignidad se erige de nuevo, ò se suscita la que solia aver, y cesso por algun acontecimiento, solo puede pretender el lugar, y preheminencias que tuvo ò que tienen otras sus semejantes, vt probat text. expressus *in cap cùm olim* 6. *de consuetud.* vbi gloss. *verb. In sessionibus*, & *verb. Præiudicium*, & alij DD. communiter, & *in leg.* 1. *C. de Metropol. Beryto, lib.* 11. vbi gloss. *verb. Tyro*, Bart. & Odofred. *ibid.* & Iacob. Rebuff *num.* 8. Platea *num.* 1. *in fine*, & latissimè Lucas de Pena *num.* 12. & 13. Y aun la subrogacion obra solo en quanto a las calidades que se tenian por propias, y naturales de aquel Magistrado, non verò

rò in ijs, quæ aliunde & per privilegium, como bien advierte Everard *ubi sup.* Iacob. Phil. Porcius *conſ.* 167. *num. vlt.* Menoch. *de arbitr. lib.* 1. *q.* 54. *num.* 34 Hotom. *in controverſ. patr. & nep. cap.* 9. *& tract. de maioratu Elect. Imp. lib.* 3. *cap.* 6. *num.* 7.

IX.

QVE quando ſin perjuizio de la verdad ſe concediera, que huvo antiguamente Conſejo de Flandres, y que precediò al de las Indias; ſupueſto que eſte Conſejo ceſsò, ò ſe extinguiò del todo por tantos años, y que oy ſe funda, y erige de nuevo, y con nuevas ordenes, y formas en ſu deſpacho, ſe ha de tener, y juzgar por tal, (52) entrando en el lugar que hallare deſocupado, (53) ſin quitar a nadie el que por derecho, y antigua coſtumbre tuviere adquirido; porque eſſo no ſe preſume que lo quiere, y ordena V.M. (54) ni lo dicta la razon, la qual ſe govierna de ordinario en eſtas materias por la poſſeſsion, y coſtumbre, (55) y pide que ſean preferidos, y aventajados, los que han ſervido, y eſtan ſirviendo actualmente, (56) y que el Conſejo, y Conſejeros que tienen mas grave, è importante ocupacion, y mas ordinarias conſultas, y correſpondencias con V. M. (como es llano las tiene el de las Indias) tengan tambien mas honrado, y preheminente lugar. (57)

X.

(52) QVE quando vna coſa ſe quita, ò extingue del todo, aunque deſpues ſe buelve a erigir, ò poner, como antes eſtava, ſe aya de tener, y juzgar por nueva, es doctrina expreſſa del I.C. Paulo *in l. inter ſtipulantem* 83. *§. ſacram, verſ. Sed hæc*, ibi: *Et navis ſi hac mente reſoluta eſt, vt in alium vſum tabuiæ deſtinarentur: licet mutato conſilio reficiatur tamen & perempta prior navis, & hæc alia dicenda eſt, ſi quis ædes* 30. *D. de ſervit. vrban.* ibi: *Confuſa, ſublataque ſervitus eſt: & ſi rurſus vendere vult, nominatim nova ſervitus imponenda eſt. l. qui res* 98. *§. aream D. de ſolution.* donde el meſmo I. C. Paulo, poniendo el proprio exemplo de la nave, y del hombre, que aviendo comẽçado a ſer libre, deſpues por algun acontecimiento bolviò a ſer eſclavo de que avia tratado *in dict. §. aream*, concluye: *Alia enim videbitur eſſe poſterior navis, ſicut ille alius homo eſt, l. ſervus legatus* 27. *in fine, D de adimend legat.* ibi: *Nam & ſi rurſus in ſervitutem ceciderit, non tamen legatum eius reſuſcitabitur, novus enim videtur homo eſſe.* Y en materia de precedencias, es maravilloſo texto el de Vlpiano *in l.* 2. *D. de Decurionibus*, donde dize, que ſi a vn Decurion le deſtierran, aunque ſea por tiempo limitado, pierde por el miſmo caſo el oficio, y que por el conſiguiente, aunque deſpues ſea reſtituido, no entrarà en la antiguedad que tenia, dando por razon deſto: *Nam hic velut novus in ordinem venit.* De que trata tambien el texto, y los Doctores *in l.* 1. *C. de his qui in exilium lib* Dueñas *reg.* 345. Mar. Mantua *ſing.* 201. & Craveta *conſ.* 293. *num.* 10. y en terminos mas apretados Baldo *conſ.* 366. *num.* 3. *lib.* 3. vbi reſolvit: *Quod dicitur novum, quod per confirmationem fuit innovatum*, y Alexandro *conſ* 34 *num.* 5 *& ſeqq. lib.* 5. donde reſuelve: *Quod feudum antiquum ſi omnino extinguitur, vt quia confiſcatur, & de novo conceditur, dicitur novum, & quòd generaliter idem iudicamus de reſtaurante id, quod penitus erat extinctum, quod iudicamus de eo, qui de novo facit.* En el qual lugar la Adicion, ò Apoſtilla pone otros concordantes, y el Cardenal Tuſco *pract. concluſ. litt. N. concluſ.* 128. Y que aſsimeſmo ſe aya de tener, y juzgar por nuevo lo antiguo en que ſe dàn, ò añaden nuevas ordenes, y formas en coſas conſiderables, es doctrina expreſſa de los Doctores, per textum *in l. ius civile D de iuſt. & iure*, ibi: *Ius civile eſt, quod neque in totum à naturali, vel gentium recedit, neque per omnia ei ſervit, itaque cùm aliquid addimus, vel detrahimus iuri communi, ius proprium, id eſt civile efficimus.* Y aſsi dize alli Bartulo notablemente *num.* 1. *Quod quando aliquid additur, vel detrahitur libello circa ſubſtantialia, dicitur*

no-

norus lil ellus, al qual sigue Paulo de Castro *ibid num.*4. & Alexand.*num.*16. Angel.*num.*2. Iaff. *num.*5.*in l.*1.§ *si quis simpliciter.D.de verb.obligat.*DD.*in l.edita,C.de edendo*,Bertachinus *in repert. verb.Lil ellus norus.* Y es muy digna de ponderar otra doctrina de Angelo *in l. scire debemus*, *num.*1.*D eod tit.de verbor oblig* donde dize: *Quòd quando primæ dispositioni aliquid adiungitur, ita quòd noua dispositio sit, tunc non dicetur noua dispositio; sed vbi ex illa adiunctione noua dispositio fit, vel propter specificationem novæ personæ, vel singularem expressionem novæ rei, tunc nihil dicitur additum, sed noua dispositio contracta.* Y el Cardenal Tusco *litt.V.conclus.*23. refiriendo a Baldo, y otros Autores, dize: *Quod recligal novum dicitur, quod nunquam fuit in posito, vel cessavit causa, & iterum fuscitatur.*

(53) Que el Senado,ò Senador, nuevamente formado,ò restituido no ha de quitar a otro su lugar, sino tomar el postrero,ò aguardar a que vaque,si es el numero limitado, es decision llana de la *d.l.*2.*D.de Decurion.*ibi: *Sed & si numerus ordinis plenus sit,expectare eum oportet, donec alius vacet*:de que hizo mencion la glosa *in l.quid ergo* 13.§.*pœna gravior,verb.Oneraſſet,in fin.D de ijs,qui notan infam.*vbi Fulgos.*n.*26.*ead.glos.in l.falsi* 13.§.*ordine,D de falsis,verb.Dignitatem & verb Recuperare in fine,vers.Tu ergo*,& prosequitur late Auctor tractatus *de restit.spoliat. fol.*10.& *fol.*14.*num.*14.& novissime Felix Contelorius *in d tract de præcedent.ex num.*38.*ad* 42. Donde pone otros casos muy parecidos al nuestro,de algunas Religiones, y Comunidades que avian cessado en Roma, y despues se bolvieron a instaurar con nuevas reformas por los Sumos Pontifices.

(54) Vulgares son las leyes que enseñan, que nunca se presume, que el Principe quiere quitar,ò perjudicar el drecho de tercero,vt in *l.*2.§.*merito & §. si quis à Principe,D,ne quid in loco publ.l neque avus.C.de emancip.liber.cap super eo cap.ex parte el* 2.*de offic deleg.cap.ex tuarum,de auct.& vsu pallij,cap.licèt,de offic.Ordinar.*cum similibus latè adductis à Menochio *de præsumption.lib.*2 *præsumpt.*9.*per totam & præsumpt.*10.*num.*48. & Pinel. *in rubr.C. de rescinden. vendit.* 1.*par.cap* 2.*num.*8.Pero en los mesmos terminos de precedencia, de que vamos tratando, lo resolvió latissimamente el Colegio de Bolonia post consilia Zabarellæ.*cons.*1. *num.*6. donde prueva, que aunque el Papa llame a vnos Canonigos Regulares nuevamente fundados, Clerigos de la Primitiva Iglesia,y diga que los tengan por tales, adhuc non videtur velle, quòd præponantur,seu præferantur Monachis Sancti Benedicti,qui anteà instituti erant, & certum locum habebant.Y lo mesmo prueva,y prosigue doctamente Marino Freccia *in tractatu de subfeud. lib.*2.*tit.Quis dicatur Dux,num.*53.*ante fin.& num.*54.*pag.*134. donde refiere, que pretendiendo vn Consejero de Italia nuevamente criado,preceder a los Regentes del Consejo Colateral de Napoles,por ciertas clausulas de su titulo, y privilegio, que para esto se ponderavan, adhuc no pudo salir con ello; y aviendo sido consultada la Magestad Cesarea del señor Emperador Carlos Quinto, que fue el que concedió el privilegio, *Declaravit, non fuisse eius intentionis per cedulam quam attulit excellens Albertinus,afferre præiudicium ipsis excellentibus Conventis,&c.* Y que esta sea regla,y doctrina general en materia de precedencias, que el rescripto,ò gracia nueva del Principe,aunque tenga clausula *de certa scientia*, ò *Motu proprio*,se ha de entender estrechamente, y sin que quite, ni perjudique el derecho de terceros,es comun conclusion de los DD.la qual refiere, y sigue Philip. Franc. *in cap. quamvis, de rescript.in* 6.*num.*3.& 5.Ioan.de Platea *num.*2.& Luc.de Pena *col.*2. *vers. Item quia restitutionis, in l.*2.*C.de ijs qui in exilium dati lib* Collegium Bononiense *d.cons.*1.*num.*57.& latissime Felix Contelorius *vbi supra num.*40 & 41.

(55) De la fuerza de la possession,y costumbre en estas materias de precedencias se apuntò algo *supr.*§.4.*num.*31.y junta mas Lud. Rudolphino *in tract. de origine, dignitate & potestate Ducum Italiæ num.*234. & 252. & *seqq.* donde prueva, *Quòd consuetudo est, quæ magis frequenter tribuit titulos,dignitates, & præcedentias*,& sic ex illa regulari debent, vt voluit Menochius *in cons.*302.*num* 43.*volum.* 1.& *cons.*257.*num.*30. vbi inquit:*Is iudicandus est maior & dignior, atque in cæteris anteponendus, qui pro veteri more & consuetudine ita habitus est.*Purpurat.*in l.*1.*in princip. num.*312. *vers. Et breviter.D.de offic.eius*,Pacianus *de probation.lib.*2.*cap.*26.*num.*136.Hieron.Gigas *in tract. de resid.Episcop.cap* 18. *nu* 10. A los quales anado lo que en los mesmos terminos copiosamente trata Gail. *lib.*1 *observation pract.cap.*21.Tiraquel.*de nobilit.cap.*20 *n.*55. Elbert. Leoninus *cons.*1.*n.*8.& *seqq* Antonius Guetta *cons.*1 *n.*12.Pancirol.*cons.*102.*n.*15.& *seq.*Pereg. *cons.*3.*n.*1.& *seq.*Vvamesius *cons.*10.*vol.*1.Bobadill.*in Polit.lib.*2.*cap.*10.*n.*49 & *lib* 3.*cap.*2.*n* 23.

Georg.

Georg. de Eccleſia *conſ. 48. num. 12.* inter conſilia feudalia variorum, donde dize: *Quòd qui hanc inveteratam & practicatam conſuetudinem ſedendi, aut præcedendi invertit, præſumitur eſſe impreſſor:* a los quales refiere, y ſigue el Autor del Tratado *de Maioratu Electorum Imperij lib. 1. cap. 30.* donde concluye, que las palabras de Menochio arriba citadas, ſe avian de eſcrivir en las puertas, y poſtes de todos los Palacios: y luego en los numeros ſiguientes refiere innumerables exemplos de hiſtorias antiguas, y modernas de todas Naciones, en que aviendoſe ofrecido eſta materia de competencia de precedencias, no ſe ha hallado mejor modo de juzgarlas, y componerlas, que mandar guardar la coſtumbre: y que por aqui ſe han ido en Roma, Venecia, Polonia, Turquia, y otras partes, quando prefieren los Embaxadores del Rey Chriſtianiſſimo de Francia a los del Catolico de Eſpaña, ſin querer admitir otras razones, que pudieran obligar a lo contrario, de quibus dixi aliqua *ſupra num. 33.* Y que la miſma cauſa obligò a conſervar a la Ciudad de Burgos en el lugar, y precedencia que tenia contra Toledo, de quo etiam dixi *ſupr. num. 20.* Y a eſto mira el decreto general del Santo Concilio de Trento, que mandò guardar, y conſervar, a los que acudieron a èl, ſus antiguos derechos, y coſtumbres en lo tocante a la precedencia, como lo refiere Alfonſo Burgenſe en el Tratado *de ſeſſionibus* Drauthio *in continuat. dier. Canicular. tom. 5. colloq. 5.* y ſe halla eſcrito en el fin del meſmo Concilio, por eſtas palabras: *Declarat ſancta Synodus ex loco aſſignato Oratoribus, tam Eccleſiaſticis quam Sæcularibus in ſedendo, incedendo, aut quibuſcumque alijs actibus, nullum cuiquam eorum factum fuiſſe præiudicium; ſed omnia illorum Imperatoris, Regum, Reru mpublicarum ac Principum ſuorum iura & prærogativas illæſas, & ſalvas eſſe, in eodemque ſtatum permanere, prout ante præſens Concilium reperiebatur.* Y que eſta clauſula ſe acoſtumbre poner generalmente en el Receſſo, ò Diſſolucion de las Cortes Imperiales, y de otras qualeſquier ſemejantes juntas que ſe hazen, lo advirtiò el Autor del dicho Tratado *de Maioratu Elect. Imperij, d lib. 1. cap. 30. num. 7. pag. 113.* & Simon Piſtor. *conſ. 51.* Porque en duda ſe ha de eſtar, y preſumir por el que poſſee, *l. 76.* & ibi gloſ. *de reivendicat.* Vveſemb. *in paratit. de acquiren. poſſeſſ. num. 7.* Maſcard. *concl. 1194. vol. 3.* y en los terminos de precedencia Menoch. *de arbitrar. caſu 48. num. 12. & 34.* Rudoſin. *de Ducib. Ital. num. 252.* & Beſſoldus *d. cap 3. num. 1.*

(56) Los q̃ han ſervido, y eſtàn ſirviendo actualmente, tienen tambien derecho de ſer preferidos (cæteris paribus) a los que entran a ſervir de nuevo, y ſe les haria agravio, ſi eſto no ſe atendieſſe, como expreſſamente lo diſpuſieron los Emperadores *in l. 2. C. vt dignit. ordo ſervetur, lib. 12.* por eſtas palabras: *Omnes privatæ dignitates hoc ordine ſervire agnoſcantur, vt primo loco habeantur, qui in actu poſiti illuſtres peregerint adminiſtrationes; ſecundò veniant vacantes:* y en la *l fin. C. de Decurionib.* ibi: *In ipſo tamen actu:* y lo enſeñó notablemente la gloſſa *in l. ex agentibus 4. verb Poſteriores, C. de Princip. agent. in rebus, lib. 12.* ibi: *Sed illa intelligitur ſecundùm iſtam, vt qui eſt in actu, ſemper præferatur honorarijs eiuſdem vel alterius dignitatis:* y lo meſmo dixo *in l. 1. C. de proxim. ſacror. ſcrin. lib 12.* y lo prueva, y proſigue largamente Boer. *de auctor. Mag. Conſil. num. 144.* Platea *in d. l. 2. C. vt dignit. ord. ſerv. num. 1. verſ. Nota ex hoc,* y Menchaca *in præfat. controverſ. illuſt. num. 126. & 127.* & conducit *l. vnicuique 7. C. de prox ſacror. ſcrin. lib. 12.* ibi: *Scilicet vt nemini liceat, cùm ſit poſterior tempore, locum præcedentis ambire: niſi fortè ab eo, qui tempore vincitur, laborum comparatione ſuperetur.*

(57) Entre otras maximas ciertas, y generales en materia de precedencias, es tambien muy conocida la que aqui ſe apunta, conviene a ſaber, que los Magiſtrados que tienen mayor, y mas importante adminiſtracion, ſean, y devan ſer preferidos, y mas eſtimados, en tanto grado, que aun quando al de menor orden le eſtà encargada mayor adminiſtracion, ſe juzga por de mayor dignidad. Eſta fue dotrina de la gloſſa *in cap. ſtatuimus, verb. Conſueta, de maior. & obedien.* la qual ſiguen alli los Doctores comunmente, y Turrecremata *in cap. fin. 16. diſtinct. ante num. 1. verſ Tamen fallit,* Hoſtienſ. *in ſum. de maior & obedien. §. 1. circa finem,* Rotæ *deciſ. 4. de elect. in novis,* Decius *conſ. 161. ante finem,* y otros muchos que refiere, y ſigue Stephano Graciano *diſcept. forenſ. 1 part. cap. 111. num. 76.* & Cardin. Tuſchus *verb. Dignitas, concluſ. 419.* Y lo meſmo ſe dize, y conſidera en el Magiſtrado, que por razon de ſu oficio viene a tener mas ordinarias conſultas, y correſpondencias con ſu Principe, como lo coligen comunmente los Doctores: *argument. text. in l. 1. C. de præpoſ. labar. lib 12.* ibi: *Quos noſtri lateris decus illuſtrat,* del qual en nuetros terminos hizo mencion Felino *in rub. de maior. & obed. num. 4.* y Balè *in rubr. D. de offic. Proconſ.* infiriendo de aqui: *Quòd dignior eſt Cardinalis, qui aſſiſtit Papæ in*

Curia, quàm qui extra Curiam. Y no se puede passar en silencio el lugar de Casiodoro *lib.7. form.20.* donde dize, que aquel Magistrado se tiene,y deve tener por mas eminente,y agradable a su Rey, que en mas cosas le suele,ò puede servir, sus palabras son estas : *Ad gemmam dignitatis tuæ credimus pertinere, si competentia tibi videamur inungere. Quia tanto quis gratior redditur, quanto parendi causas amplius suscepisse monstratur* & *lib.3.epist.23. Nam vt optamus esse, quod placeat, ita curamus, vt qui placuerit, emineat.* A qu alude el Emperador Leon *in l. proximos* 8. *C.de prox.sacror.scrin.lib.12.in fine*, quando dize: *Quibus enim pietatis nostræ arcana meritò committuntur:his pietas nostra vitam cingulo supra dictæ comitivæ ornandam decorandámque decrevit.*

(58) EN el *num.*50.dexè probado quan cõsiderable, y poderosa es la antiguedad,ò prioridad, en esta materia de precedencias. Y de ella se suelen tambien valer los Reinos,y Provincias quando vnos con otros contienden sobre este punto. Y assi vemos en Herodoto *in Euterpe*,y Iustino *lib.2.* que los Egypcios, Phrigios, Scythas, y Athenienses, pretendiendo la prelacion, alegavan ser mas antiguos: cerca de lo qual escrivió largamente Tiraq. *de nobilit. cap.19.num.28.* Paleoto *de bono senectut. part.4.* y Bodino *lib.1.de Republ.cap.* 8.*nu* 149.donde refiere,que Augusto Cesar, *provt quæque Respublica antiquitate superior extitit, ita dignitate voluit esse priorem.*Lo mesmo dize Besoldo *in disser iurid. polit. de præced.& session.præro3.cap.3 num.2.*donde cita a Knichen *de Saxon. non provocan. iure, verb.Ducum Saxoniæ,cap.2.nu.* 19. Y es muy notable, y copioso el capitulo que sobre este punto haze el Autor del Tratado *de Maieratu Electorum Imperij,lib.1 cap.2.& cap.* 16.& 17. & 30. y lo prosigue Aloisio Riccio *in prax. potar. resolut.* 10. Marzario *cons.*26 *num.*12.y Speron Speroni en su discurso Italiano, *de la Precedenza de Principi.in princip* & *facit l.2.§.quæ omnia vers Sed & natalium.C.de inter.iur.enucl.l* 1. *D.de ceasib. l pro-*

X.

QVE si se considera el tiempo en que las Indias, y los Estados de Flandres se vnieron, agregaron, ò incorporaron en la Corona de Castilla, y Leon, y desde èl se pretende, y regula su antiguedad, como vemos que se pratica en otros Consejos. (58) Es tambien superior en esta parte el Real de las Indias. Pues consta con evidencia, que primero començaron los señores Reyes de España a tener el Imperio de las Indias,que el Condado de Flandres. Porque este se començò a vnir,è incorporar en la persona del señor Emperador Carlos V. que le heredò como hijo del señor Rey D. Felipe el Primero, llamado el Hermoso, año de mil y quinientos y seis. Aunque no fue recebido, ni jurado en èl hasta el año de mil y quinientos y quinze. Y despues los Reinos de Castilla,y Leon,y sus agregados, por succesion de la señora Reina Doña Iuana su madre año de mil y quinientos y diez y seis. (59) Pero la adquisicion,y agregacion de las Indias tuvo principio en tiempo de los señores Reyes Catolicos D.Fernando, y Doña Isabel, año de mil y quatrocientos y noventa y dos, quando hizo en su nombre el primer descubrimiento D.Christoval Colon.(60) Y despues se les diò titulo del Imperio de ellas por Alexandro Sexto, Romano Pontifice, año de mil y quatrocientos y noventa y tres. Declarando por expressas palabras en la Bula desta concesion, que avian de quedar,y quedassen vnidos,è incorporados en la Corona de Castilla, y Leon. (61) Lo qual declararon tambien los mesmos señores Reyes Cato-

li-

licos en varias leyes, y cedulas Reales que de esto tratan, donde prometen, y juran, que nunca las desincorporarán, ni enagenarán, en todo, ni en parte. (62) Lo qual no hallamos establecido, ni praticado en los Estados de Flandres. (63)

XI.

l. providendum, C. de postulan. Pero en España assi en razõ de la precedencia de los Reinos que están vnidos, è incorporados en su Corona, como de los Consejos que los goviernan, no se sigue, ni atiende tanto la antiguedad que los mesmos Reinos tuvieron en su origen, y fundacion, como la de su vnion, è incorporacion a los de Castilla, y Leon, que son los que se juzgan por originarios de la dicha Corona, y a quien los demas ceden por este respeto; lo qual no se deve tener por nuevo, pues vemos, que Eneas Sylvio, que despues fue Papa Pio II. en el *libro 2. de gestis Concilij Constantiensis*, dize, que entre las Naciones que en este Concilio concurrieron, solo se atendió a la antiguedad que cada vna avia tenido en convertirse a la Fè Catolica: *Ordinem* (inquit) *istum, neque nobilitas, neque maioritas peperit: quia vt quæque natio Verbum Dei prius suscepit, sic prior habetur.* Y desta mesma consideracion de la agregacion, ò confederacion a su Imperio, vsaron los Romanos, como de lo que, hablando de la Provincia de Sicilia, refiere Cicerõ *in 4. Verrina*, y Onuphrio Panvino *de Imperio Romano, cap. de Provincia Siciliæ, pag. 965.* y son expressos los lugares de Tito Livio *lib. 7. decad. 1. pag. 128.* y Cornelio Tacito *lib. 13. annal.* que alega en semejante proposito el doctissimo Regente Ioan Bautista Valençuela *en su discurso de præceden. fol. 3. num. 24. & 25.* las palabras de Tito Livio son estas: *Neque Hercules quod Samnites priores amici sociique vobis facti sunt, ad id valere arbitror, ne nos in amicitiam suscipiamur; sed vt vetustate. & gradu honoris nos præstent.* Tacito dize assi: *Postquàm audiverant earum gentium legatis id honoris datum, quæ virtutæ, & amicitia populi Romani præcederent, nullos mortalium armis, aut fide ante Germanos esse exclamant.*

(59) De la vnion de los Estados de Flandres a los Reinos de Castilla, y Leon, y como fue por los tiempos que aqui se dize, tratan largamente Vlloa, Fr. Prudencio de Sandoval, y los demas Historiadores que han escrito la historia del señor Emperador Carlos Quinto, y su Noble, y discreto Epitomador Don Iuan Antonio de Vera y Zuñiga, Conde de la Roca, que en pocos pliegos pudo, y supo ceñir tantas, y tan heroicas hazañas, y ganar para si frequentes memorias, y perpetuas alabanças, como de Persio dixo Marcial:

Sæpius in libro memoratur Persius vno,
Quàm levis in tota Marsus Amazonide.

(60) Notoria cosa es, que el primer viaje que Don Christoval Colon hizo a las Indias, fue por el año de 1492. en nombre, y con la armada de los Reyes Catolicos, Don Fernando, y Doña Isabel, y que en el mesmo nombre tomò possession de las primeras tierras que descubriò, y de las demas que pensava descubrir para los Reinos de Castilla, y Leon; y assi le dieron por armas las de los mesmos Reinos, orladas con esta letra: POR CASTILLA, Y POR LEON, NVEVO MVNDO HALLO COLON. De que yo trato mas en particular, refiriendo todos los Autores que escrivieron estas historias, en mi *libro 1. de Indiarum Iure, cap. 5. num. 19. cum seqq.*

(61) El año de 1493. a quatro de Mayo se expidió la Bula de Alexandro VI. Romano Pontifice, en que concediò por palabras expressas a los Reyes Catolicos, y a sus sucessores en los Reinos de Castilla, y Leon, el Imperio, y dominio vniversal de las Indias Occidentales, para que quedasse vnido a los Reinos de Castilla, y Leon, como Yo lo refiero latamente en mi *libro 2. de Indiarum Iure, cap. 23. ex num. 63. & cap. 24. num. 16, cum seqq. & lib. 3. cap. 1. ex num. 13.* las palabras de la Bula dizen assi: *Omnes insulas, & terras firmas inventas, & inveniendas, detectas, & detegendas, &c. Cum omnibus illarum dominijs, Civitatibus, Castris, Locis, & Villis, iuribusque, & iurisdictionibus, ac pertinentijs vniversis, vobis, hæredibusque, & successoribus vestris Castellæ, & Legionis Regibus in perpetuum tenore præsentium donamus, concedimus, & assignamus: vosque & hæredes, ac successores præfatos illarum dominos, cum plena, libera, & omnimoda potestate, auctoritate, & iurisdictione facimus, statuimus, & deputamus.*

(62) En el primer tomo de las cedulas impressas, *pag. 58. & seq.* se hallã muchas provisiones

despachadas para diferentes Provincias de las Indias, en que expressamente se declara como son anexas, e incorporadas a la Corona de Castilla, y Leon, y que por el consiguiente no se pueden enagenar, ni desincorporar della, y que para que esto fuesse firme, y seguro, baltava la promesa, y juramento que se haze por los señores Reyes de España, al tiempo que toman la possessión de los dichos Reinos de Castilla, y Leon: pero a mayor abundamiento lo buelven a prometer, y jurar de nuevo. La primera provision, es del señor Emperador Don Carlos, y Doña Iuana su madre, para la Isla Española: su fecha en Barcelona a 14. de Setiembre de 1519. años. La segunda es general para todas las Islas, è Indias descubiertas, y por descubrir; dada por los mesmos en Valladolid a nueve de Iulio de 1520. La tercera para la Nueva-España, ganada por los Procuradores della; dada por los mismos en Pamplona a 22. de Otubre de 1523. La quarta se despachò por el mismo señor Emperador Don Carlos para la Provincia de Tlaxcala, en Madrid a 13 de Março de 1535. la qual se cõfirmò despues por el señor Rey Don Felipe Segundo, por otra provision dada en Madrid a 18. de Iulio de 1563. años. Y por la peticion 16. de las Cortes de Madrid del año de 1523. se pidiò, que aun no se pudiesse hazer merced de Indios a ninguna persona, y se concediò, como parece por la *l. 12. tit. 10. de las donaciones lib. 5. recopil.* aunque esto no se guardò, y se continuaron las Encomiendas que se avian començado a introducir, sin embargo de los daños, y abusos dellas, que representò el Obispo de Chiapa, para cuyo remedio se fueron proveyendo provisiones muy apretadas.

(63) En los Estados de Flandres no he sabido, que aya ley, ni juramento particular de no los poder dividir, ni enagenar: antes veo, que en nuestro tiempo se dieron en dote por el señor Rey Don Felipe Segundo, al señor Archiduque Alberto, quando le casò con la señora Doña Isabel Clara Eugenia de Austria su hija, Infante de Castilla, aunque por aver muerto sin hijos, se han buelto a reunir con esta Corona de España, conforme a lo que en esta razon se capitulò, como lo refieren sus Coronistas.

XI.

(64) DE la parte se ha de juzgar lo mesmo que del todo, como lo dixo el I.C. Caio *in l. quæ de tota 76. D. de rei vend.* con otras que copiosamente jũta Tiraquel. *de retract. lignag glos. 7. §. 1. num. 46. & de primogen. q. 40. nu. 24.* y Everardo *in topicis legalib. loco 80 de toto ad partem pag. 506.* Y lo que se iguala, ò parifica, de suerte, que constituya vna mesma cosa, nunca se ha de juzgar por diferentes terminos, y derechos, como latamente lo prueva el propio Everardo *in loco a pari. pag. 104.* y los DD. per textum ibi *in l 1. D. de legat. 1 Per omnia exæquata sunt legata fideicommissis.* Y a esto aludio el I.C. Iaboleno *in l. eum qui ædes 2. D. de vsucap.* quando dixo: *Quod absurdum, & minimè iuri civili conveniens est, vt vna res diverso iure censeatur, vel diversis temporibus vsucapiatur.* La qual exornan Baldo *in cap. 1. § cum autem, col. 1. de controv. inv. feud.* Tiraq. *de retract. lignag. §. 1. glos. 18 num. 21. & in tract.*

QVE en virtud desta vnion, ò incorporacion, aun se pudiera, y puede fundar, y pretender, que el Imperio de las Indias, y por el consiguiente el Consejo que las govierna, es parte del de Castilla, y ha de gozar de sus mesmas preheminencias, y antiguedad: (64) en especial aviendose hecho, como se hizo esta vnion accessoriamente. (65) De que resulta, que las Indias se goviernan por las leyes, derechos, y Fueros de Castilla, y se juzgan, y tienen por vna misma Corona. (66) Lo qual no sucede assi en los Reinos de Aragon, Napoles, Sicilia, y Portugal, y Estados de Milã, Flandres, y otros que se vnieron, y agregaron, quedandose en el ser que tenian, ò como los Dotores dizen: ÆQVE PRINCIPALITER. Porque en tal caso, cada vno se juzga por diverso, y conserva sus leyes, y privilegios. (67)

XII.

vacl de nobilit cap.27.num.111.cum seqq.& in l.si vnquam, verb.Donatione largitus num.232. qui ad hoc etiam expendit *l.1.D.de rer permutat.* ibi: *Nec ratio patitur, vt vna eademque res & veneat & pretium sit emptionis:* Y Yo añado la *l.si idem,C.de codicil.* ibi: *Cur diversum his instrumentis vocabulum mandaretur* (ò *daretur*, como dize Cuiacio *lib.18.observat.cap.19.*) *quæ vis ac potestas vna sociasset?*

(65) Los Reinos,y Provincias que accessoriamente se vnen,ò incorporan con otros,se tienen, y juzgan por vna mesma cosa, y se goviernan por las mesmas leyes, y gozan de los mesmos privilegios, que el Reino a quien se agregan,vt pluribus ostendunt Bart.Bald.Castrens.& alij per textum ibi *in l.si convenerit la 2.§.si nuda,D.de pignor.act.*y otros muchos Autores que Yo alego en mi Tratado *de Indiar.iure, lib.3.cap.1.num.47.* que por escusar prolixidad se dexan de trasladar en este papel.Y es general dotrina en derecho, *Quòd res quæ adhæret alteri rei, assumit eandem naturam, quam habet illa, cui adhæret,l.si tibi rem,D.de præscription. verb.l.1.C.de pact.*cum alijs notatis per Tiber.Decian.*respons.31.num.67.vol.1.*

(66) Que las Indias hagan vn mesmo Reino,y Corona con la de Castilla, y Leon, y se goviernen,y juzguen por sus Leyes,y Privilegios, lo dizen en particular Fr. Dom. de Soto *de iustit. & iure lib.4. quæst.4. art.2.* Camil.Borrel *de præstant. Reg. Cathol. cap.46. ex num.217. & cap.47.ex num.6.ad 14.*Aviles *in cap Prætor.in præm.verb Islas,ex num 1.ad 14. & in cap.6. verb. Y su tierra,num.5.*Lasarte *de decima empt. & vendit. in præfat. num.20. in addition.* Reg. Valençuela *cons.79.num.39.& cons.82.num.70.* Y son expressas para este proposito las cedulas, y provisiones, que dexamos citadas *supr.num.62.* donde se declara esta anexion, è incorporacion; y en el *tomo 1.de las impressas pag.5.* estàn dos ordenanças del Consejo Real de las Indias,que mandan se ajuste el govierno dellas, en quanto fuere posible, a las leyes, y govierno de Castilla:y en el *2.tomo,pag.5.* ay otras tres ordenanças del año de 530.y de 543.y de 563.de las Audiencias de las Indias, en que se dispone,que en lo que no hallaren dispuesto por cedulas despachadas particularmente para aquellas Provincias, se goviernen por las leyes, y pragmaticas de Castilla,y las hagan guardar,y guarden.

(67) Quando vnos Reinos, ò Estados se juntan con otros, no por via de accesion, sino *æquè principaliter*, como aqui se dize, juzganse por distintos, y cada vno conserva sus Leyes, Fueros,y Privilegios, como lo advierten los DD.citados; y fuera dellos, hablando del Reino de Aragon, Sesse *decis.113.num.20.part.2.* del de Napoles,y Sicilia, Gizare*l.decis.Neapolit. 43.num.23.& 29.*Franc.Milanens.*decis.2.*Borrel *in compend.decis.tom.1. tit.43.n.158.* Del Reino de Valencia, Leo *decis.2.num.34.1.part.*Del Reino de Portugal, Aguirre *in Apolog.4.part. à num.55.*Gabriel Pereira *decis.Lusitana 2.à num.2.*& Didac.à Brito *in causa maiorit Reg.Coronæ, quæst.1.num.13.& 20.* Y del Ducado de Milan, Lancelloto Gallia *ad consuetudines Alexand. in præfatione,num.94.*

XII.

QVE de aqui nació, que en el principio del descubrimiento de las Indias,los del Consejo de Castilla determinavan las causas arduas que de ellas venian,(68) hasta que despues, por aver crecido mucho los negocios, se hizo Consejo separado, como oy se halla.(69) Por manera, que podemos dezir, que la administracion està dividida,quedando vnida,y entera la autoridad, (70) y el sabor,ò favor del origen, a que siempre se deve atender conforme a derecho.(71)

XIII.

(68) CReciendo la contratacion,y negocios de las Indias,dize Antonio de Herrera *en su historia general dellas, decad.1. lib.5. cap.vlt.* que se començò a fundar el Tribunal, y despacho de la Casa de la Contratacion de Sevilla.Y en el *lib.10.cap.16. pag.344.* que en Ioan Rodriguez de Fonseca, que fue Dean de Sevilla, y despues Obispo de Burgos,y en el señor Comendador Lope de Conchillos se resumia en la Corte todo el Consejo, y governacion de las Indias,porque no avia entonces Consejo particular dellas,sino que para

ra las cosas arduas, se llamava al Dotor Zapata, al Dotor Palacios Rubios; al Licenciado Santiago, y al Licenciado Sosa, todos del Consejo Real, con los quales el Obispo de Burgos comunicava lo que se avia de hazer. Esto se fue continuando assi con varios accidentes hasta el año de veinte, en que parece huvo vna junta mas formada de cosas de Indias con Relator, y Portero, y entravan en ella con el dicho Obispo de Burgos, Hernando de Vega, Don Garcia de Padilla, el Licenciado Zapata, y Don Pedro Martir de Angleria; pero estos no tenian titulos particulares de Consejeros de Indias, sino que por la mayor parte eran del de Castilla.

(69) Aviendo muerto el dicho Obispo de Burgos, Arçobispo de Rosano, parece que se començò a poner, y erigir mas en forma el Consejo de Indias: y a primero de Agosto de 1524. se despacharon cinco titulos de Consejeros de Indias, que fueron los primeros, al Maestro Luis Vaca, Obispo de Canaria, al Dotor Gonçalo Maldonado, que fue Obispo de Ciudad-Rodrigo, al Dotor Diego Beltran, al Prorotario Don Pedro Martir de Angleria, y al Dotor Lorenço Galindez de Carvajal con 100 maravedis de salario a cada vno: y fue nombrado por Fiscal el Licenciado Prado con 40 maravedis. Y a quatro del mismo mes se despachò titulo de Presidente a Don Fr. Garcia de Loaisa, que era Obispo de Osma, y despues fue Arçobispo de Sevilla, y Cardenal, con salario de 200 maravedis; y por esto dize Herrera *decad. 3. lib. 6. cap. 14.* que començò este año el Consejo. El qual en el fin de la *decad. 4.* pone todos los Presidentes, y Consejeros que ha avido en este Consejo, y tambien el Maestro Gil Gonçalez Davila *en su Teatro de las Grandezas de Madrid, pag. 477. & sequentibus.*

(70) Quando por mejor administracion, ò mas comoda inteligencia se divide vna cosa, no se tiene por diversa, *l. Caius §. 8. §. vlt. D. de legat. 2.* ibi: *Sed quò facilius conducторem inveniret, per duas partes locabat, &c. l. planè 34. §. 1. de legat. 1.* ibi: *Nam & pars fundi fundus rectè appellatur, l. si quis duas, §. planè D. commun. præd.* cum alijs, quæ ibidem notant Bart. & Doctores, Simon de Pretis *de interpret. vltim. volunt lib. 3. solut. 2. col. 2. nu. 6 fol. 23.* & Ant. Gom. *2. tom. variar. cap. 10. num. 2.* Et conducit optimus tex. *in l. inter tutores 37. D. de administr. tutor.* ibi: *Nam divisio tutelæ, quæ non iuris, sed iurisdictionis est, modum administrationi facit, &c.* Y en los propios terminos de Consejos, y Chancillerias, que la juridicion, y autoridad dellos sea vna mesma, aunque esté dividida en salas, ò puertas, y diferentes ocupaciones, es texto expresso la *l. si vt proponis, C. quomodo & quando iudex, l. 1. D. de offic. Consul.* vbi Bald. *nu. 1. cap. cùm contingat. de Foro comp. cap. prudentiam §. 1.* vbi Felinus *num. 4. de offic. delegati*, Baldus *in l. fin. D. de Senatorib.* Bartol. *in l. 1. nu. 4. C. de sentent. ex breviloq. recitan.* Doctores communiter *in l. fin. D. de iurisd. omn. indic. & in l. repetita. C. de Episcop. & Cleric.* Menoch. *conf. 711. num. 54. vol.* S. Grammat *conf. 66. nu. 2.* & Vincent. de Franchis *decis. 2. 2. num. 7.*

(71) Que todas las cosas regularmente se deven reducir a su principio, y origen, y retienen la calidad que dèl se deriva, es dotrina comun de los Iurisconsultos *in l. in ratione, §. si filio.* ibi: *Formam & originem, ad leg falcid. l. tutor, D. de fideiussor. l. qui id quod in princip. D. de donat. l. nam origo D. quod vi, aut clam*, con otras que junta Tiber. Decian. *responsi 11. num. 8. volum. 1.* Zasio *conf. 14. num. 11. lib. 1.* Burgos de Paz iunior *in quæst. civil. q. 3. num 17.* Ioan. Bapt. Valencuela *conf. 94. num. 20. & 30.* Y hablando en terminos de precedencia idem Valencuela *in suo discursu, num. 4.* & Marzarius *conf. 26. num. 48. & seqq* A los quales añado a Cassiodoro *lib. 2. form. 15. Quia bona certa sunt, quæ fidem ab exordio trahunt, dum origo nescit deficere, quæ consuevit radicitus pullulare & hanc conditionem sustinent cuncta manantia, vt sapor, qui concessus est origini, nisi per accidentia fuerit fortè vitiatus nesciat rivulis abnegari,* & *lib. 3 form. 12. Quia laudabilis vena servat originem, & fideliter posteris tradit, quæ in se gloriosa transmissione promeruit.*

XIII.

(72) DE la grande latitud, poder, y riquezas del Imperio de las Indias Occidentales, quedò apuntado lo necessario, *supra num. 35. & seqq.*

QVE aun quando se diera caso en que oy trataran de concurrir estos dos Consejos, como nuevamente formados. Y lo que mas es, aun quando dieramos, que el de Flandres huvie-

Que ra

ra ſido primero nombrado; todavia ſe deviera preferir el de Indias, por ſer de vn Reino, ò Imperio tan rico, y poderoſo, como ſe ha dicho, (72) en que V.M. ha ſido, y es libre, abſoluto, y ſoberano (73) Monarca, deſde ſu deſcubrimiento, ſin reconocer ſuperioridad a nadie en lo temporal, (74) y Flandres tener ſolamente titulo de Condado, (75) y aver eſtado deſde ſu creacion infeudado, y ſubordinado al Imperio, y a los Reyes de Francia, a cuyo Parlamento iban las apelaciones de ſus Eſtados, haſta que los librò deſta ſugecion el ſeñor Emperador Carlos V. por particular condicion, ò capitulacion, entre las demas que ſe aſſentaron en eſta Villa de Madrid, con el ſeñor Rey Franciſco de Francia, quando eſtuvo preſo en ella año de 1526. como lo eſcriven ſus propios Hiſtoriadores, (76) porque la prioridad en la nominacion, ſolo dà derecho de precedencia, y ſe deve atender entre los que concurren con iguales titulos, no quando en alguno de ellos ſe hallan, y reconocen aventajados. (77)

XIV.

(73) Que en las Indias tengan los ſeñores Reyes de Eſpaña entero, abſoluto, y ſoberano dominio, dizelo la Bula de Alexandro VI. de que hize mencion en el *nù.* 61. Y aũque ay Autores que quieren reſtringir ſus efetos, diziendo que el Pontifice ſolo pudo, y quiſo concederles la converſion de los Indios, y la proteccion que para eſto fueſſe neceſſaria. Otros muchos ſon de contrario parecer, los quales refiero, y ſigo en mi Tratado *de Indiarum iure*, *lib.* 2. *cap.* 23. *ex num.* 63. *& cap.* 24. *ex num.* 19. *& lib.* 3. *cap.* 1. *ex num.* 39. Y verdaderamẽte las palabras de la Bula no reciben la reſtriccion que ſe les quiere dar, ni en la poteſtad del Romano Pontifice ſe deve poner duda, como lo reſuelve Palac. Rubios *in tract. inſul. maris Oceani*, ad quem ſe remittit *in tract. de obtent. Reg. Navarræ*, 2. *part.* §. 1. *in fine*, Gineſ. Sepulveda *in apolog. ad Epiſcop. Segovienſ.* Petr. Malferitus *inter conſilia Mandeli Albenſis. conſ.* 763. *vol.* 4. *ex num.* 40 *& num.* 86. *& num. vlt.* Maquard. de Sufan. *in tract. de Iudæis, & infidel.* 1. *part. cap.* 14. donde afirma, que dezir lo contrario ſeria heregia, Gregor. Lopez (licet ſub aliqua hæſitatione) *in l.* 2. *tit.* 23. *part.* 2. *glo. magna, col.* 3. & magis ſecurè *in l. vlt. tit.* 18. *p.* 2. *glo.* 7. *verb. En la conquiſta*, & *in l.* 29. *tit.* 28. *part.* 3. *verb. Poblaren*, Franciſco Vargas *de Epiſcop. iuriſd. confirm.* 10. Analiaſ Germonius *de ſacror. immunit. cap.* 13. *num.* 34. *& ſeqq.* Camil. Borrelus *de præſt. Reg. Cathol. cap.* 46. *num.* 224. Ioan. Boterus *in relation vniverſ.* 4. *part. lib.* 2. *pag.* 49. Rutilius Benzonius *de anno Iubilæi, lib.* 1. *cap.* 10. *pag* 53. vbi refert Sanderum *de viſib. Monarch. lib.* 7. Bobadilla *in Politica, lib.* 2. *cap.* 17. *num.* 17. Marta *de iuriſdict.* 1 *part. cap.* 24. *num.* 32. donde dize, que la Igleſia ſiempre ha ido, y và con eſta letura: *Et quòd non deberent Chriſtiani Scriptores eam venenò inficere*, Paramo *de orig. Inquiſ. lib.* 3. *q.* 1 *opin* 4. *num.* 14. Zevallos 4. *tom. pract. q. fin. ex num.* 309. Rebellus *de obligat. iuſtitiæ, lib.* 8. *q.* 3. *per tot.* Herrera *decad.* 1. *lib.* 2 *cap.* 3. Thomas Bozius *de ſignis Eccleſ. Dei lib.* 10. *cap.* 13 *& lib.* 17. *cap.* 4. *& de Italiæ ſtatu, lib.* 3. *cap vlt. pag* 342. *& ſeqq & lib.* 4. *cap. vlt. pag* 445. vbi notabiliter loquitur Auguſtin. Barboſa *in Paſtoral.* 1. *part. tit* 3. *cap.* 2. *num.* 41. *& ſeqq.* Ioan. Metellus *apud Theat. vitæ human. vol.* 28. *lib.* 2. *pag.* 4236. Ioannes de Salas *de legib. q.* 95. *diſput.* 7 *ſect.* 4. *num.* 31. *verſ. Ad illud, pag.* 123. donde concluye, que miradas las palabras de la Bula, no ſe puede eſto poner en duda, lo miſmo dize el Iluſtriſsimo Cardenal Belarmino *in retract. ad lib.* 5. *de Romano Pontifice, cap.* 2. §. *vlt. pag* 508. donde ſe retracta de la opinion contraria que antes tuvo, yendoſe con la opinion de Cayetano, y Vitoria, y dize, que entonces no avia leido la Bula, y que deſpues que la vió, no puede negar, que por ella ſe dà pleno, y ſoberano dominio. Y Iacobo Mainoldo, que es Autor Flamenco, confieſſa lo propio en ſu libro *de titulis Regis Philippi. fol.* 37. ſic inquiens: *Ex quibus omnibus ſatis quiſque intelligere poteſt*, PHILIPPE REX *Mateſtatem veſtram non immeritò huius Novi Orbis dominatum tenere, cùm auſpicijs atque armis Hiſpaniæ Regum fuerit in Chriſtianorum poteſtatem addictum. &c.*

Que

(74) Que los señores Reyes de Eſpaña ſean Principes Soberanos, y no reconozcan al Imperio Romano ni a otro en lo temporal, y aſsi puedan poner (como ponen) en ſus titulos, que Reinan *por la Gracia de Dios*, dando a entender, que no dependen de otra humana criatura, es coſa trillada, y aſsentada por innumerables Autores, que Yo junto en mi *lib. 2. de Ind. Iure cap 2. num. 6.* Y ahora noviſsimamente citando otros muchos, y con particular diſtincion de todos los Reinos deſta Corona, Ludov. Rudolphino *in tract de orig. dign. & poteſt. Ducum Italiæ num. 55. cum ſeqq* Pero en eſte Imperio de las Indias quiſo dezir Bodino *lib. 1. de Republ. cap. 6.* que eran feudatarios del Romano Pontifice, por aver procedido de ſu mano la inveſtidura: y parece le ſigue Marra (aunque no le refiere) *de iuriſdict. 1. par. cap. 26. num. 5.* Pero como dize el doctiſsimo Conſejero Gregorio Lopez Madera en el *cap. 2. de las excelencias de Eſpaña fol. 12.* El Bodino quita a muchos Señores la ſoberania ſin fundamento, y en este particular và muy fuera de camino en lo que propone; y le convence, y refuta doctamente el Padre Maeſtro Fr. Ioan Marquez *en ſu Governador Chriſtiano lib. 1. cap. 2. pag. 163.* y Yo mas largamente *d. tract. lib. 3. cap. 1. ex num. 39.* Porque la Bula de Alexandro VI. no puſo tal clauſula, ſino las que avemos referido de plena, y abſoluta conceſsion, y donacion. Y aſsi eſtamos en terminos de la doctrina de Oldrado *conſ. 159.* Angel *conſ. 242. in fine*, Decij *conſ. 32. & 178. nu. 11.* Mandelli Albenſ. *conſ. 64. nu. 29. & ſeqq. & nu 64. lib. 1. & conſ. 62. nu. 18. cod. lib.* donde dizen, que no aviendo en la conceſsion expreſſa reſerva deſte derecho de Feudo *potius præſumitur, & inducitur pura, & perfecta donatio quàm feudum.* La qual opinion ſiguen tambien, llamandola comun, Secin Iunior *conſ. 102. nu. 9. vol. 2.* Decius *conſ. 5. & 193.* & plures relati per Iul. Clarum, & Baiard. *§ feudum quæſt. 1.* Roſenthal. *de feudis, 1. part. cap. 6. concl. 26 num. 2 & ſeqq.* donde cita innumerables Autores *litt B. & C.* & hoc pugna carere inquit. Y aſsi lo ha entendido, y declarado la practica, y obſervancia deſta gracia, y del modo que ſe ha tenido, y tiene en el vſo, poſſeſsion, y govierno deſte Imperio de las Indias, pues nunca ſe han poſſeido como feudales. La qual obſervancia, quan poderoſa ſea en la interpretacion de las gracias, y privilegios, y de manifeſtar la voluntad de quien los concediò, lo trato Yo aſsimeſmo largamente *d. cap. 1. ex num. 20.* donde deſde el *num. 37.* diſputo, ſi nueſtros Catolicos Reyes tuvieron neceſsidad deſta conceſsion Pontificia, y para que efetos, y porque cauſas la pidieron.

(75) Flandres, como es notorio, tiene ſolamente titulo de Condado, y eſte comenzò deſde Carolo Calvo año de 863. como lo refiere el Botero *en ſus Relaciones vniverſales, lib. 1. cap. 58.* Sin embargo, que no negamos, ni podemos negar, que en quanto a Condado ſea el mayor, y de mejores Ciudades, y tierras, y de mas aventajadas prerogativas que ſe conoce en el Mundo, como lo dizen el meſmo Botero *vbi ſup.* Iacobo Meiero, y Iacobo Marchancio, y Michael Eicingero *en ſus hiſtorias de Flandres* Camil. Borrelo *de præſtant. Reg. Catho'. cap. 6. nu. 345.* Abraham Ortel *in Theatro Geograph tab. 30.* Lud. Guiciardin *en ſu deſcripcion de los Paiſes baxos*, y otros muchos Autores, donde eſcriven, que tiene treinta y vna Ciudades muradas, y otras treinta y nueve, ò quarenta ſin muros, y mil y ciento y cinquenta Pagos, ò Villas, que algunas ſon mayores que las Ciudades. Y que es como Adagio, *Entre los Ducados, el de Milan, y entre los Condados el de Flandres.* Eraſmo *en ſus epiſtolas* dize, que no ay Ciudad en toda la Chriſtiandad que iguale a Gante. Iacob. Marchantio, que la de Bruſelas excede, y obſcurece las demas de Alemania. Borrelo *vbi ſupra*, añade, que con mas propiedad, y juſticia ſe deviera, y pudiera llamar Reino, que Condado: *Satius* (inquit) *eſſet illum Regni, quàm Comitatus titulo decorari.* Y el Marchantio *lib. 2 pag. 181.* dize, que les huviera ſido facil a los Condes de Flandres llamarſe, y coronarſe Reyes, como lo hizieron los de Caſtilla, y Portugal, que no eran Condados tan antiguos, ni poderoſos, pero que lo dexaron por preciarſe mas de aquel titulo: ſus palabras ſon: *Hinc colligitur, obſtinatè voluiſſe Flandriæ Comites in eodem gradu perſeverare neque tantam antiquitatem deteruere, aliqua tituli novitate, quòd mallent inter Comites totius Europæ primo virtutis, potentiæ, & famæ loco eminere, quàm inter Duces promiſcuè ſpectari.* Y para ceñir en breve las grandezas deſte Eſtado, me valdrè de los verſos de aquel Autor antiguo del libro intitulado, *Philippeidos*, que eſcriviendo las guerras que el Rey Filipo de Francia tuvo con los Flamencos, aun con ſer ſu contrario, los alaba mucho, diziendo:

Flandria Marte potens, armis exercita crebris,
Flandria gens opibus varijs, & rebus abundans,

Gens

Gens inteſtinis ſibimet damnoſa ruinis.
Parca cibis, facilis expenſæ, ſobria potis.
Veſte nitens membris procera, venuſta decòre,
Splendida cæſarie, vultu rubra, candida carne,
Innumeris piſcoſa vadis & flumine multo.
Frumentis quam ditat ager, navalia merce,
Lacte pecus, butyris armentum, piſcibus æquor.
Multis ſilva locis facit umbram, &c.

(76) Los Condes de Flandres, demas del feudo que reconocian al Imperio, eran vaſſallos de los Reyes de Francia, y les preſtavan feudoligio, y no podian ſer recibidos, ni jurados en ſus Eſtados, ſin que hincando las rodillas recibieſſen de ſu mano la inveſtidura, y ſe la beſaſſen, y juraſſen la obediencia. Y deſde el año de 1287. obligò a los Flamencos el Rey Filipo Valleſio de Francia, a que llevaſſen todas ſus cauſas en grado de apelacion al Parlamento de Paris, y todo eſto durò, y ſe continuò haſta el año de 1526. que como aqui ſe dize, refutaron eſte feudo, y el gravamen de las apelaciones, por el concierto que ſe hizo entre los ſeñores Emperador Carlos Quinto, y Franciſco Primero, Rey de Francia, quando eſtuvo preſo en Madrid. Todo eſto es en ſi muy notorio, y no ay Autor de los meſmos Eſtados, que no lo confieſſe, vt conſtat ex ſupra relatis, & ex Mainoldo *de titulis Regis Philippi, fol.* 113. donde dize, como Carolo Magno ſolia poner en Flandres Governadores, a los quales llamavan, *Saltuarios*, ò *Foreſtarios*, haſta que a vno deſtos, llamado Balduino Ferreo, le diò titulo de Conde, por ſer hombre de mucho valor, y luego pone la ſuceſsion de los demas. Lo meſmo refiere Gebuilerio, y Eicingerio *en ſus Genealogias*, y Iacobo Meiero, y Suerio *en ſu hiſtoria de Flandres, lib.* 10. Vlloa *en la vida de Carlos Quinto, ann.* 1526. *fol.* 153. Camillo Borrello *de præſtant. Reg. Cathol. cap.* 46. *num.* 347. y mejor que todos Iacobo Marcancio *rerum Flandriæ memorab. lib.* 1. *pag.* 29. donde trata de la exempcion mediante las capitulaciones de Madrid, & *lib.* 2. *pag.* 177. *& ſeqq.* donde pone la forma del juramento, ò omenage que hazian los Condes de Flandres, nuevamente heredados, al Rey de Francia, y al Emperador por eſtas palabras: *Sic Principatum auſpicatus, poſtmodo officium, quod alij hominium, quia hominem devinctum reddit, alij homagium, à iuramenti ſanctitate vocant, tum Regi Franciæ, tum Cæſari hoc ritu exhibebat Rex throno inſidens, Comitis caput nudati, diſcinctique, & altero genu ſubnixi manus ſuis implicabat, & ſic fidelitatem obſequiumque adverſus Regios hoſtes (verba Regij Cancellarij ſubſequendo) promittentem, in Comitem Regni accipiebat, erectoque genam oſculandam præbebat. Comitis autem in fidem gratis recepti, pileus, toga, zona, crumena, enſis, ad Regios Caduceatores ex conſuetudine, eiuſque ritus feſtivitate tranſibant Imperator verò Comitem, aut eius mandatarium, genu innitentem, ac nomine Aloſtanæ, Vaſiæque ditionum, cum quatuor ambactis, vnico fidei ſacramento obligatum, inter Principes Imperij adſcribebat, &c.* Y luego añade eſte meſmo Autor, que los tales Condes de Flandres tenian muchas prerogativas, que moſtravan la grandeza, y ſoberania de ſu Eſtado, y ſe eſcrivian, è intitulavan en ſus proviſiones, Condes de Flandres, DEI GRATIA, *por la Gracia de Dios*, lo qual entre todos los Principes, ò Pares de Francia, ſolo a ellos, y a los Duques de Bretaña les era permitido. Pero todavia duda, ſi con verdad, y propiedad ſe podian llamar Principes Soberanos, y dà a entender que no, por eſtas palabras: *An verò illinc ſequatur, vt Comes Flandriæ Princeps Souberanus dici potuerit, tùm cùm Franciæ Regibus hominio illigabatur? in incerto mihi iudicium eſt, argutè enim Martialis:*

Qui Rex eſt, Regem, Maxime, non habeat.

(77) A la mayoria, y ventajas de la dignidad, cede la antiguedad del tiempo, ò prioridad de la eleccion, ò nominacion; porque eſta ſolo obra, y ſe atiende, quando las demas coſas corren con igualdad, como ſingularmente lo advirtiò la Gloſſa *verb. Præponimus, in cap. Iſidorus* 16. *diſtinct.* Felin. *in rubr. de maior. & obedient. num.* 32. Ioan. de Platea *num.* 1. Lucas de Penæ *num.* 2. *in rubr. C. de vt dignit. ord ſervetur*, Iacob. Rebuf. per text. ibi *in l.* 1. *num.* 2. *C. de Conſulibus*, & plurimi alij relati à Tiraquel. *de primog. in præfat num.* 79. Cæphalo *conſ.* 615. *nu.* 19. *&* 133. Menoch. *conſ.* 126. *num.* 31. *& conſ.* 902. *num.* 50. Marzar. *conſ.* 26. *num.* 58. Ponte *deciſ.* 8. *num.* 2. Tiber. Deciano *reſponſ.* 19 *nu.* 226. *volum.* 3. Bobadilla *in Politica lib.* 2. *cap.* 16. *n.* 25. Amatus *conſ.* 30. *num.* 6. Maſtrillus *deciſ. Siciliæ* 130. *num.* 13. *& lib.* 4 *de Magiſtrat. cap.* 14. *num.* 29. Carol. Tapia *deciſ.* 21. *num.* 15. Cabedo *deciſ.* 3. Riccius *collectan. deciſ.* 1446 *par.* 4. Beſoldus *d diſſertatione de præ-*

 eeden-

cedentia & seſsionis prærogativa,cap 3 num 4.& Valencuela *in d.discurſu de præceden. num.69 & seqq* A los quales añado muy en nueſtros terminos la *decision* 365. de Vincent. de Franchis, donde refiere, que en vn dia fueron criados por Duques en Napoles, Diomedes Carrafa por Duque de Magdalo. que era yà Conde, y Iuan de la Noya, que de antes no tenia titulo alguno,por Duque de Boviano,y que ſe dudò,quien avia de preferir en el aſsiento, ſupueſta la coſtumbre de aquel Reino, que dà primer lugar a los Principes, ſegundo a los Duques,tercero a los Marqueſes,y vltimo a los Condes. Y que ſe juzgò por el Conſejo Colateral en 20. de Abril de 1531 que el de Magdalo,porque era yà Conde, y tenia aſsiento aun antes de ſer Duque *arg.d.l 1 C.de Conſulib.lib 12.*& aliorum,quæ obſervat ipſe Franchis *deciſ.199.*poſt Bartol *in l fin.in fine,D.de obſeq à libert.*Bald.*in l nemini,in fine, C.de advocat. diverſ.* quos refert.& in noſtris terminis ſequitur Decius *in cap.clerici col penul.verſ.Data autem de rudic.*Tiraquel. *de primogen. cap.8. num 116.* & ita intelligenda eſſe dicit, quæ refert Vrſillis *ad Afflict.deciſ.*1.y en el miſmo propoſito junta otras coſas Peregrino *conſ.3.num.39.*

XIV.

(78) NO ay neceſsidad de probar eſte orden de poner,y nombrar los titulos de los Reinos, y Eſtados de V.M en ſus deſpachos, y proviſiones Reales, pues es tan notorio, y conſta por ellos. Iacobo Mainoldo,y Camilo Borrello, los ponen,y gloſſan cada vno de por ſi,y el Mainoldo dize,que fue neceſſario poner como en cifra, ò abreviatura los de las Indias, porque no ſe pudieran cõtar eſpecificadamente ſin inmenſo trabajo, como lo tocamos *ſupr num.33.in fine.*

(79) Que los primero llamados, ſe tengan por mas eſtimados,y favorecidos es regla, y dotrina comun del derecho, de la qual en diferentes propoſitos vſaron los Iuriſconſultos *in l.Publius 36.D.de condit & demonſtr.l.quoties 34 D.de vſufruct.l.qui ſolvendo 60.D de hæred.inſtituend l generaliter 24.§.proinde, verſ.Quid ergo,D de fideicom.libert.* Oldradus *conſ.141* Bartol *in l.2.§ primus num.7.D de vulgar.* Iaſſ.*ibid.num.18.& in l.qui duos num.44.D.de legat.1.*Felinus *in cap cùm dilecta num.44.de reſcrip.*Baldus *in l.1.num.1.C.de edict.divi Adrian* Romanus *conſ.134 num. .in fin.* Decianus *reſponſ.9 num.34.vol.2. & reſponſ.59.num.43.vol.3.* Alciatus *reg 2.præſumpt.3* .Menoch.*lib.4 præſumpt.108.*Maſcardus *de probat.vol.1.concl.67.*Peralta *in l ſi quis in princip.num.155.D.de legat.3.* Peregrinus *de fideicom.art.15.num.28.* & Paz *de teſtata cap.31.à num.98.vſque ad 112.*

XV.

QVE V.M. ſegun parece, declara, y decide eſta competencia todos los dias, pues en quantos titulos,y proviſiones firma, y deſpacha, ſe llama,è intitula en primer lugar, Rey, y Señor de las Indias Orientales, y Occidentales, Iſlas, Tierrafirme,y Provincias del mar Oceano,y en el vltimo, ò caſi en el vltimo, pone el Condado de Flandres. (78) Y nadie ay que ignore, que los primero nombrados, ò llamados, ſe juzgan ſiempre mas eſtimados,y favorecidos, (79) y que es ordinario,y fuerte en derecho, el argumento que ſe toma del orden,prioridad,y contexto de la eſcritura,(80) y de la ſituacion, ò colocacion de los titulos, y rubricas,por el qual ſolo,ſe han determinado muchas vezes graves negocios.(81)

(80) Del vſo,y fuerza del argumento que ſe toma *ab ordine litteræ*, ſon textos expreſſos la *l quoties,D.de vſufructu l cùm pater,§ penult.l.ſi quis ſervum.§ ſi inter duos,D.de legat.2 l.1.D.de albo ſcribendo* ubi: *Vt ſcribantur eo ordine, quo quiſque eorum maximo honore in municipio functus eſt cap. cum qui de præbend.lib 6.* Y en materia de precedencias, es frequentiſsimo, y vigentiſsimo, deſuerte, que regularmente aquel deve ſer preferido, que ſe halla primero nombrado, como en varios caſos muy parecidos al nueſtro lo reſuelven, Gloſſa *verb.Regum, in Clem.1. de Baptiſ Authent.de defenſor.civit.§.fin.collat.3* Baldus *in Authent hoc amplius,num.22.C.de fideicom-*

commiſſ idem Baldus *in l.cùm quidam,num.3.C.de verb.ſign.* vbi inquit: *Quòd ille præſumitur maior, qui primò nominatus eſt,quia ordo verborum deſignat ordinem intellectus,* y otros muchos Autores q̃ junta docta, y copioſamente Everardo *in locis legalibus,loco 1.ab ordine litteræ,pag.6. verſ. Tertium argumentum*, Felinus *in rubr.de maior.& obed.verſ.Item primò nominatus*, Boerius *de auctoritate Magn Conſilij,n.*140.Barbacia *de præſt.Card.n.*50.Mandel.Albenſis hablando de las Cathedras,*conſ.*556.*vol.*2.Dec.*conſ.*408.*n.*8.Thom.Grammat.*deciſ.*64.*nu.*27. *cum ſeqq.* Gama *deciſ* 1. *n.*40.Vincen.de Franch.*deciſ.*138 *n.*1.Franc.à Ponte *conſ.*14.*num* 58.Cabedo *deciſ.*4. Tiberius Decian.*reſponſ.*49.*n.*26.*vol.*2.Menoch.*conſ.*902.*n.*18.*&* 26.*vol.*10.Vvefemb. *conſ.*84. *nu.*22.Fabius de Ana *conſ.*125.*num.*26.*volum.*2.Valdes *de dignit. Reg. Hiſpan. capit.*2. *in fine*, Valenzuel. *dict. diſcurſu, num.*20. Caſſanéo *in catal. glor. mund.* 1.*part. conſid.*17. *& part.*7. *conſid.*8 donde infiere, que en Francia el Condeſtable deve preceder al gran Chanciller, *ab ordine litteræ.* Y juntando otras muchas doctrinas, y exemplos, Maſcard. *de probat. volum.*3. *concl.*1133. *num.* 14. *&* 15. Pacianus *in eodem tractat. lib.*2. *capit.*25. *num.*68.Ludovic. Rudolphin. *de Ducib.Ital. num.*258. *& ſeqq.* Goldaſtus *in Seniore, lib.*1. *cap.*25. & noviſsimus Felix Contelorius *in quæſt. de præced.num.*6.*& ſeqq.*

(81) De la ſituacion,y colocacion de los titulos,y rubricas, y de la fuerza que tiene el argumento dellas en materia de precedencias,ſe trata por los Doctores per textum ibi *in l.*2. *D.de ſtatu homin.& in l.*1.*D.ſi cert. petat.* Paul.Caſtrenſ. *conſ.*161. y largamente por Everardo *loco* 2. *ab ordine rubricarum, pag.* 14. donde refiere aquella celebre doctrina de Bartol. *in l. ſi quis ſub conditione, D. de teſtament.tutor.* el qual dize, que aviendoſe puesto en queſtion, ſi era mas digna la tutela teſtamentaria, ò la legitima, ſe reſolviò, que la teſtamentaria, porque la rubrica que de ella trata, eſtà pueſta en primer lugar en los libros de los Digeſtos. Y en terminos de precedencias de Magiſtrados, vsò del meſmo argumento el proprio Bartolo *in l.Imperium, D. de iuriſd. omn. iud.* diziendo,que el Retor de la Provincia, prefiere al de la Ciudad,y eſte al de las Villas, y municipios, porque en los titulos del Codigo, tratandoſe deſtos oficios,ſe pone primero *de officio Rectoris Provinciæ*, y luego *de Defenſoribus Civitatum*, y deſpues *de Magiſtratibus municipalibus.* Y Menochio *conſ.*51.*num.*35.*vol.*1. ſe quiere valer de eſta meſma ponderacion,en aquella comun,y reñida queſtiõ,ſi el Vicario General del Obiſpo ha de preferir al Arcediano, y defiende las partes del Arcediano, por dezir, que en las Decretales ſe puſo en primer lugar eſte titulo.

XV.

QVE eſta meſma prelacion, y mayor eſtimacion q̃ V.M.haze del Imperio de lasIndias, que delCondado de Flandres,ſe colige aun con mayor evidencia, de que ſiendo como es ordinario en los Reyes,y Principes poderoſos tomar los titulos de las Provincias adquiridas por ſuceſsion,ò conquiſta de que mas ſe precian:(82) V.M.quando, por eſcuſar embaraço, quiere abreviar los muchos tan glorioſos, y eſclarecidos con que ſe pudiera nombrar, ſe contenta con recopilarlos, diziendo: *Philippus, Dei gratia, Hiſpaniarum, & Indiarum Rex*, como lo vemos en todas las monedas que ſe mandan batir, y cuñar con ſu Real ſello,y armas. En que ſe deſcubre, que en eſtos dos Polos de Eſ-

(82) DEſta coſtumbre de los Reyes,y Emperadores en gloriarſe cõ los titulos, y renombres de las Provincias que goviernan, y han heredado, ò conquiſtado, hazen mencion todos nueſtros Dotores, y eſpecialmente Balduino, Hotomano, y el doctiſsimo Antonio Pichardo *en el principio de las inſtituciones de Iuſtiniano*, y Alexandro ab Alexandro,y ſu Adicionador Tiraquel.*lib.*2.*dierum Genialium.cap.*11.Latin. Pacat.*in Panæg.ad Theod.poſt* prine.Tho.Bozio *de ſignis Eccleſiæ Dei,lib.*11 *cap.*2. Simon Maiolo *in diebus Canicular. colloq* 5. *pag.* 337. *&* 338. y Yo lo toque en mi Tratado *de Indiarum Iure, lib.* 1. *cap.* 16.

16.*num.*62. *& seqq. & lib.*2. *cap* 21.*num.*62.donde advierto, que si los señores Reyes de España huvieran de expressar todos sus apellidos, no cupieran en muchas planas,y traigo aquello del Poeta:

paña,y de las Indias consiste, y se mueve principalmente la dilatada Monarquia de V. M. y que gusta que por estos dos titulos se conozca, por ser como son los mas dignos,y principales.(83)

——— Victas longo ordine gentes
Quàm varias linguis,habitu tam vestis & armis,
Aut genus Occiduum,& discinctos numeret Indos.

y lo de Ovidio *lib.*1.*Fastorum*, quando adulando a Augusto Cesar dixo:

Si petat à victis, tot sumet nomina Cæsar,
Quot numero gentes, maximus Orbis habet.

(83) Siempre las cosas toman el nombre de lo mas digno, y que mas en ellas resplandece,ò prevalece,*l.si quis neque causam D.si cert pet l.quæritur,D.de statu hominum,§.est & aliud,inst. de donation.*cum alijs,quæ late cumulat Tiraquel.*de retract.lignag.*§.30 *gloss.*1.*num.*4.

(84) TOma algun color, ò calor este argumento con lo que de ordinario vemos,y experimentamos de la mayor estimacion, y aficion que todas generalmente suelen tener a la Varonia, y a los Estados que por essa parte les pertenecen, prefiriendo la agnacion a la cognacion, en cuya conservacion se incluye tambien la vtilidad publica,porque las familias illustres se conservan por los varones, y se acaban, ò olvidan passando a otras, quando paran en hembras, como lo advierten los Iurisconsultos *in l.*1.*§ sed etsi servus,D.de ventre inspicien. l. pronuntiatio*, §.*familiæ*, *D.de verb.signific. l.vlt. C.eodem*, §. *media*, *& §.cæterùm,instit. de legit. agnat. succes.* cum alijs, quæ congerit Ioan.Andr. *in addit.ad Specul.tit.de succes.ab intest.in rub.* Alexan.*cons.*144 *Viso themate num.*8.*lib.*6.plen. Riminal iunior *cons.*457. *num.*45.*& seqq.lib.*4. Tiber. Decian. *respons.*17. *num.* 47. *lib.*2.Cardin.Tuschus *litt.C. conclus.*245.& Menochius *de præsumpt.lib.*4. *præsumpt.*71. & conducit *l.pater* 36.§.*Iulius Agrippa*, *D de legat.*3. ibi: *Domum maiorum, l.si in emptione*, *D.de mi-*

XVI.

QVE no obsta à lo referido,ni puede dar derecho alguno al Consejo de Flandres, lo que se dize que principalmente alega para apoyarle. Conviene a saber, que aquel Estado pertenece a V.M.por la Varonia (84) de su gloriosa, y siempre Augusta Familia de Austria, juntamente con el titulo de Archiduque della,y los Ducados de Borgoña,y Brabante, y los Condados de Absburg, Tirol,y otros, de cuya grandeza,excelencias,y calidades tratan graves Autores. (85) Porque aunque en razon desta esclarecida prosapia, y sus titulos, y ditados, se aya dicho,y pueda dezir mucho,y nunca tanto,como por sus virtudes,y heroicas hazañas merece. (86) Todavia aprieta poco el argumento para el caso de que se trata.Pues si tuviera alguna fuerza, la mesma avia de bastar para vencer a los Consejos de Castilla, Aragon, Italia,y otros Reinos que V.M.posee,y goza por la Corona de España. (87) La qual,y el tronco,y sangre de los Serenissimos Reyes Godos, de quien se deriva,y la lealtad, y voluntad con que siempre le han servido, (88) no merece menor estimacion,y aficion en el Real pecho,y amparo de V.M.

XVII.

minorib. l. lex quæ tutores. C. de adminiſt. tutor. ibi: *Nec verò domum, in qua defecit pater, minor crevit, in qua majorum imagines, aut non videre fixas, aut revulſas videre nimis ingubre eſt.* En las quales ſe prueva eſta comun, y natural aficion a los lugares, y ſolares paternos, de que eſcrive tambien largamente Tiraquel. *in præfat. ad tit. de retract. lignag. num. 46. & de nobilit. cap. 6. ex num.* 11 Annæus Robertus *lib. 3. rer. judicat. cap.* 17. Ioſephus de Ruſticis *in tract. An liberi in conditione poſiti cenſeantur vocati, lib. 2. cap. 6. per tot.* & Ioan. Garcia *de nobilit. gloſ.* 1. § 1. *à nu.* 24. Por lo qual dize Ariſtot. *lib. 2. Polit. cap. 5.* que los Locrenſes tuvieron ley, de que nadie pudieſſe vender, ò enagenar las tierras que heredò de ſus padres, ſino probaſſe que ſe hallava en eſtrema neceſsidad. Y Quintiliano *declamat.* 298. *Ducimus quendam adverſus ipſas terras conſuetudine affectum. Num vendes tu agellum meum? Num paternos, avitoſque cineres &c.* & *declamat.* 337. *Penates illos, in quibus natus ſum, qui mihi quotidiana imagine adhuc verſantur ante oculos. illos Penates, in quibus ſacri aliquid eſſe credimus amiſi.* Y con no menor elegancia Sidonio Apolinar. *lib. 3. epiſt. 5. ad Hypatium: Rem parentum, ſibique non ſolùm notam, verùmetiam inter lactantis infantiæ rudimenta reptatam, ſicut recepiſſe parum fructuoſum, ſic non emeruiſſe videtur ignavum.*

(85) De la grandeza, antiguedad, y calidad de los Ducados de Auſtria, Borgoña, Brabante, y otros muchos Eſtados, que pertenecen a V. M. juntamente con los de Flandres, han eſcrito copioſamente Iacob. Mainoldo *de titulis Regis Philippi* y Camillo Borrello *de præſtant. Reg. Cathol. cap. 46. ex num. 237. cum multis ſeqq.* Abrah. Ortel *en ſu Theatro magn. tab. 44. 49. & ſeqq.* Guiciardino *en ſu deſcripcion de los Paiſes baxos*, Iacobo Marchancio, y otros muchos Autores que eſcriven particulares hiſtorias dellos. Y Ludovico Rudolphino *de origin. dignit. Ducum Italiæ, num.* 12. dize, que el Ducado de Borgoña, ſolia ſer Reino. Lo qual avia dicho antes Caſſaneo *in proœm. ad conſtitution. Burgund. verb. Duc, num.* 5. *verſ. Et olim erat.* Y Chriſtophor. Beſoldo *en ſu diſſertacion de præcedentia, & ſeſsionis prærogativa, cap.* 2. *num.* 13. refiere, que en el Concilio Baſilienſe año 1433. por decreto de los Padres fueron preferidos los Embaxadores del Duque de Borgoña, a los Principes Electores de Alemania, porque ſe averiguò que el Duque de Borgoña era ſeis vezes Duque, y quinze vezes Conde, y ſer vna de las reglas de precedencia, que el que tiene mas dignidades, ſe ha de preferir al que tiene menos, vt per Tiber. Decian. *conſ.* 19. *num.* 237. *lib.* 3. & Tiraquel. *de nobilit. cap* 18. *num.* 26. Y de las grandezas, y hazañas de los Duques de Brabante, hizo particular hiſtoria Hadriano Barlando.

(86) La Eſclarecida, y Auguſta Caſa de AVSTRIA, es madre de caſi inumerables Reyes, Emperadores, y lo que mas la enſalça, de muchos Santos, como lo advierte Pandulfo Collenutio *in compend. Neapolit. lib. 4. cap. vlt.* Iacob. Mainold. *vbi ſupr. fol.* 38. Camil. Borrel. *d. cap. 46. num.* 237. Elias Reuſpero, Vvolfango Lacio, y Miguel Eicingero en los particulares libros que han eſcrito *de ſu genealogia*, Eſtevan de Garibay *en ſus ilustraciones genealogicas*, & *lib. 20. hiſtor. cap. 2. 3. 4. & 5.* Geronimo Gebuilero *en ſu origen, y ſucesſion de los Archiduques de Auſtria, y Condes de Abſpurg*, Thomas Bozio Eugubino *de ſignis Eccleſ. Dei, lib. 21. cap. 1. pag. 121. & ſeqq. & cap. 5. pag. 161. & ſeqq.* donde pone la deſcendencia, y grandezas deſta Familia y prueva que en ninguna del mundo ha avido tantos, y tan continuados Emperadores, ni de ninguna ſe han propagado tantos Reyes, y Principes, y que todo eſto ſe lo ha concedido Dios, por la virtud, y Religion que ſiempre han guardado. Lo meſmo refieren, y conſideran otros muchos Autores, que junta el Dotor Diego de Valdes *de dignit. Reg. Hiſpan. cap.* 15. *n.* 6. & 7. donde dize, que es el coraçon, y eſcudo del Imperio Romano, alegando para eſto a Gerardo Roo *in Annalibus Auſtriacis, lib.* 1. vbi ait: *Quòd ſi mente evolvatur immenſa ſeries Cæſarum in clariſſima Auſtriæ Familia, nulla vnquam fuit Regum, Imperatorum fœcundior, genuſque Imperatorijs imaginibus, trophœis plenum, ipſo Imperio præſtantius, quæ cor, & clypeus Romanij Imperij dicitur.* Y deſto trata tambien el doctiſsimo Conſejero de V. M. Gregorio Lopez Madera *en ſus excelencias de la Monarquia de Eſpaña, cap.* 3. *fol.* 33.

(87) Para que no aya mas razon de formar eſta competencia cõ el Conſejo de Indias, que con el de Caſtilla, y otros, veaſe lo que eſtà notado *ſup.* § 2. *num.* 17. & § 11. *num.* 64. & *ſeqq.*

(88) Aqui pudiera eſtender largamente la pluma en tratar de las grandezas, riquezas, y excelencias de los Reinos, y Provincias de Eſpaña, de la antiguedad, y calidad de ſus Reyes, y de la de los Godos, de donde deſcienden, en que tambien de tiempos muy antiguos eſtà incorporada la ſangre de Auſtria. De la pureza en la Fè, y Religion Chriſtiana, que han conſervado deſde el Rey Recaredo, y en particular del amor, y lealtad que ſiempre han te-

tendo a sus Reyes, en que se aventajan a todas las Naciones del mundo, por donde merecen, que de ellos sean reciprocamente amados, estimados, y preferidos. Pero quierolo escusar, por aver escrito tan copiosa, y doctamente sobre estos puntos, los doctissimos Consejeros Valdes, y Madera en los lugares citados, Camillo Borrelo *de præstantia Regis Catholici per totum præcipue cap.68.ex num.54 & cap.82.ex num.15.*, Garibay, Mainoldo, y los demas que han escrito ilustraciones genealogicas, en las tablas particulares que hazen de los Reyes de España, Thomas Bozio *d.lib.21.de signis Eccles. Dei cap.3.per totum*, donde tambien pone la descendencia, y diez y siete excelencias de España, y sus Reyes, en que no ay, ni ha avido Nacion que la iguale. Y vltimamente el docto Coronista de V. M. Fr. Ioan de la Puente en sus libros *de la Conveniencia de las dos Monarquias*, donde en el *lib.3.cap.11.& 30.* dize, que España se llamò PANIA, sive THVBALIA, porque tiene en abundancia todo quanto bueno ellà repartido en otras Provincias. De que trata assimesmo el Regente Valençuela *en sus discursos de estado y guerra, 2 part consider.18.ex num.54* y Yo remitiendome a muchos Autores antiguos, y modernos, no solo nuestros, sino estrangeros, *in tract.de Indiar.iure, lib.1.cap.7.num.21.& cap.16.num.4.* y aora añado las palabras de Cassiodoro *lib.3.epist.23.* donde encareciendo la justicia, y Religion de los Reyes Godos, dize: *Vt inter nationum consuetudinem perversam, Gothorum possis demonstrare iustitiam: qui sic semper fuerunt in laudis medio constituti, vt & Romanorum prudentiam caperent, & virtutem gentium possiderent.* Y porque lo ciño todo maravillosamente Latino Pacato *en su Panegyrico à Teodosio pag.2.* no puedo dexar de poner sus palabras: *Nam primùm tibi mater Hispania est terris omnibus terra felicior! cui excolendæ atque adeò ditandæ impensius quàm cæteris genitibus supremus ille rerum fabricator indulsit: quæ nec Austrinis obnoxia æstibus, nec Arctois subiecta frigoribus, media fovetur axis virtusque temperie; quæ hinc Pyrenæis montibus, illinc Occeani æstibus, inde Tyrrheni maris littoribus coronata naturæ fœcundis ingenio, velut alter Orbis, includitur. Adde tot eggregias Civitates, adde culta, multaque omnia, vel frugibus: adde auriferorum opes fluminum: adde radiantium metalla gemmarum. Sexto fabulas Poetarum, auribus mulcendis repertas aliqua nonnullis gentibus attribuisse miracula, quæ dum sint vera, sint singula: nec iam exercitio veritatem. Sint, vt scribitur Gargara proventu læta tritici, Menavia memorentur armento. Campania censeatur monte Gaurano, Lydia prædicetur amne Pactolo dum Hispaniæ vni, quid quid laudatur, assurgat. Hæc duriss imos milites, hæc experti ssimos Duces, hæc facundissimos Oratores, hæc clarissimos Vates parit hæc Iudæum mater, hæc Principum est. Hæc Traianum illum, hæc deinceps Hadrianum misit Imperio. Huic te debet Imperium Cedat his terris terra Cretensis, parvi Iovis gloriata cunabulis, & geminis Delos reptata numinibus, & alumno Herculi nobiles Thebæ. Fidem constare nescimus auditis: Unum dedit Hispania quem videmus.* Halta aqui Pacato. Cuyo lugar traduxo, y aplico felizmente vn Poeta en vnos Terceros, celebrando el dichoso Nacimiento de V. M. quando la Insigne Vniversidad de Salamanca puso Cartel con leyes, y premio para este intento. Y no me parece que se ofenderà la gravedad del assunto que voy siguiendo, con referirlos, pues antes (fuera de ser tan a proposito) le puede enoblecer la memoria de vn dia tan venturoso, y renovar en todos la alegria de vèr, y gozar yà crecido, y casi en su meridiano, el SOL, que aun en su amanecer, pudo ilustrar el Mundo con esplendores, y llenarle de esperanças tan sublimadas. Dizen assi:

Ligera fama, de sonar tu trompa
Dexa y de vn nuevo Alcides glorias nuevas
Oye, y despues tu voz el aire rompa.
La frente humilia tu, soberva Tebas,
Noble por el antiguo, a quien crió el Cielo
Su peso y pecho para tantas pruevas.
De dos deidades madre cessa Delo
De alabarte y tu Creta, porque cuna
Al gran Tonante diste y patrio suelo,
Pues oy España con mayor fortuna
Te otro mas claro Sol oriente ha sido,
de cuyo imperio Hercules y Luna.
Tu (clara Madre intacta) has merecido
Del Cielo piadoso mas favores,
Que desde el Gange a Athlante ha repartido.
No te afligen del Austro los calores,
Ni el congelado Arcturo te atormenta,
Siempre produces frutos, siempre flores.
Gargara con las mieses se contenta,
A Lydia su Pactolo la enriquece,
A Menavia el ganado la acrecienta,
Mas en ti todo junto resplandece,
Trigo, y ganado tienes, tienes oro,
Que con fuentes de plata el Tajo ofrece.
Y lo que mas sublima tu decoro,
De Principes Heroycos Soberanos

En

En ti encierras la mina, y el teſoro.
Roma lo diga, pues que tus Trajanos
Atràs dexaron ſus Monarcas todos,
Y oy nombra tus Teodoſios y Adrianos.
Tambien lo digan los Iluſtres Godos,
Que tu Imperio, y la Santa Fè de Chriſto
Tanto enſancharon por diverſos modos.
El contrapueſto polo de Caliſto
Tu yugo ſiente: y canta tu vitoria
Todo quanto el dorado Apolo ha viſto.
Altos principios de tan alta gloria
Tuviſte en Recaredo, cuyo nombre
Gravò la Fama en bronzes por memoria.
Eſte, en tus Godos, alcançò renombre
Primero de Catolico Chriſtiano,
Y a Chriſto confeſsò por Dios, y hombre.
Y dexando el error ciego Arriano,
Que aſsi ſu padre pertinaz mantuvo,
En Fè igualò ſu Martir ſanto hermano.
La qual conſtante luego el pueblo tuvo,
Que de ſu Rey al paſſo, y al exemplo
En vicios ò en virtudes ſiempre anduvo.
Deſde eſte tuvo en ti ſeguro templo
La Fè, la Religion, y el Chriſtianiſmo,
De que firme coluna te contemplo.
Su ſangre aun dura, horror del Paganiſmo,
Y del furor Alarbe reſervada,
En Pelayo, retiene el valor miſmo.
Tanto a Dios vn zeloſo pecho agrada,
Tanto el linage Godo eſtima y tanto,
La gente que a ſu Imperio tiene dada.
Oy ves renuevos deſte tronco ſanto,
Que ha cien ſiglos España que te alegra,
Y a ſus contrarios es terror y eſpanto.
Oy ſin poner a Olimpo ſobre Flegra
Eſcalarà tu fama el alto Cielo,
Sin temer del Leteo el agua negra.
Oy ſeñora te ves de todo el ſuelo,
Y vn alegre Favonio te recrea,
Que eſpira flores llenas de conſuelo.
Oy el copioſo cuerno de Amaltea
En ti ſe vierte, y de la Edad dorada
Gozas, y eres del bien, y paz Idea.
Oy del Pindo, y Parnaſſo la morada
Las Nueve dexan, y con dulce acento
Mecen la cuna de tu prenda amada.
Qual pronoſtica, que rompiendo el viento
Irán ſus naves entre cana eſpuma,
Donde aun llegar no puede el penſamiento.
Qual dize, que ſerà ſu valor ſuma
De todo quanto fueron ſus paſſados,
Y le haze Marte en guerra, y en paz Numa.
Qual le promete, que ſerán los Hados
A ſus intentos ſiempre favorables,
Y que eſtán todos en ſu bien jurados.
Qual heroycas proezas admirables,
Que imite quando grande, le refiere,
Y exceda con las ſuyas memorables.
Qual de Godofre que renueve quiere
La iluſtre, ſanta, y piadoſa hazaña,
Pues vino al mundo quando Chriſto muere.
Dichoſo ſiglo, venturoſa España,
Que tal bien aguardais, y aquel dichoſo,
Que huyendo de la muerte la guadaña,
Viva, y celebre el tierno infante hermoſo.

XVII.

QVE aun quando faltara lo que ſe ha dicho, no tiene ſuſtancia la conſideracion referida, pues ſe funda en vn error tan manifieſto, como dezir, que los Eſtados de Flandres vienen a V.M. por Baronia, y por la Caſa de Auſtria, conſtando, como conſta por las Hiſtorias de los meſmos Eſtados, que aviendo parado la ſuceſsion dellos en la ſeñora Maria Valeſia, hija, y heredera de Carlos Segundo, Duque de Borgoña, y Conde de Flandres, llamado el Belicoſo, ſe los pretendiò quitar el Rey Ludovico XI. de Francia, y para defenderſe de tan gran contrario, ſe casò con el ſeñor Maximiliano, Archiduque de Auſtria (que deſpues fue Empera-

(89) TOdo lo que en eſte §. ſe refiere es tan cierto, y vulgar, que no tiene neceſsidad de comprobacion. Y los meſmos Autores Flamencos lo dizen a cada paſſo, eſpecialmente Iacobo Meiero *de reb. Flandriæ, in Maria*, y Iacobo Marchantio *rerum Flãdriæ memorab pag.* 308. donde cuenta las crudas guerras de Francia, y el caſamiẽto de la ſeñora Maria Valeſia con Maximiliano, los hijos que tuvieron, que el mayor fuè el dicho ſeñor Rey Don Felipe Primero. Michael Eicingero *in genea-*

lo-

legia Principum Auſtriæ, dize lo miſmo, y confeſſa, que por via deſtos caſamientos començò la Caſa de Auſtria a juntar tan poderoſos Eſtados: *Maximilianus* (inquit) *Belgium ingreſſus Mariam Caroli Ducis Burgundiæ Audacis filiam, vnicamque complurium principatuum hæredem, vxorem duxit opulentiſsimas Belgarũ, Sequanorumque ditiones Auſtriacæ domui adrecit.* Y poco deſpues: *Conciliatis inter filium ſuum (quem vnicum ex Burgunda ſuſcepit) & inter Inclytorum Regum Ferdinandi, & Elizabethæ filiam Ioannã, nuptijs, ad ampliſsimam Hiſpaniæ Regnorum ſucceſsionem aditum Auſtriacæ domui Sereniſsimæ aperuit, &c.* Lo meſmo refiere, y conſidera el Botero *en ſus libros de razon de eſtado, tit. de Parentadi*, tratando de las grandes Caſas que ſe han juntado a otras por via de caſamiento. Y latiſsimamente Franciſco Hæreo *en ſus Anales de los Duques, ò Principes de Brabante in Maximiliano & Maria, pag. 432. & ſeqq.* Donde refiere vno por vno los titulos, y Eſtados en que ſucediò el ſeñor Rey Don Felipe I. por la muerte, y herencia de Madama Maria ſu madre. Tambien lo apunta Pedro Opmeero *in opere chronograph. pag. 429.* por eſtas palabras: *Maximilianus Archidux Auſtriæ in vxorem duxit Mariam filiam Caroli Burgundi per quam potitus eſt Burgundia, ac cæteris Regionibus Belgrj. Nata erat Maria Bruxelis anno 14, 7. 13. Febr. & anno 1482. ex equo in venatione lapſa, diem obiit extremum.*

rador) hijo del Emperador Federico Tercero, y de la ſeñora Emperatriz D. Leonor, hija del ſeñor Rey Don Duarte de Portugal, por los años de 1477. Del qual matrimonio nacio el ſeñor D. Felipe de Auſtria el Hermoſo, rebiſabuelo de V. M. que por la perſona de ſu madre vino a heredar los dichos Eſtados, y aviendoſe caſado con la ſeñora Doña Iuana, hija de los ſeñores Reyes Catolicos, vino a ſer Rey de Eſpaña el año de 1506. y muriò luego, dexando por ſuceſſor a ſu hijo, el ſeñor Emperador Carlos V. viſabuelo de V. M. en quien ſe començaron a vnir, y juntar todos eſtos Imperios, entrando vnos, y otros, como parece, en la Caſa de Auſtria por via de caſamiento, y linea materna. De ſuerte, que en el modo de la ſuceſsion dellos no huvo diferencia alguna, y aun la del tiempo en que ſe agregaron no es caſi conſiderable. (89)

XVIII.

(90) QVE quãdo en vna perſona concurren diferentes titulos, oficios, ò dignidades, cada vno retiene ſus derechos, ò privilegios, y ſe juzga como diverſo, y ſeparado, es deciſion expreſſa del I. C. en la *l. tutorem 22 D. de ijs quib. vt ind.* ibi: *Diſcreta ſunt enim iura, quamvis plura in eandem perſonam devenerint, aliud tutoris, aliud legatarij*, iunctis aliis plurimis iuribus, exẽplis, & Auctoribus, quæ Ego [illegible] *tract. de Indiar.* [illegible] *cap. 21. num. 7. cum* [illegible] *Ture lib.* [illegible] *egens* Valen- *multis ſeqq.* [illegible] *ill.* cuela *conſ. 94. num. 78. &* [illegible] *diſ-*

QVE aun quando concedieramos (ſin perjuizio de la verdad) que en los Eſtados de Flandres avia entrado V. M. por linea Paterna, y en los de Eſpaña por Materna; en llegandoſe a juntar, è incorporar en ſu Real Gorona, cada vno ſe deve juzgar, y eſtimar por ſi, y entre ſi, conforme a la calidad, y dignidad que tiene, (90) por eſtár como eſtà diſpueſto en derecho, que quando en vna perſona ſe juntan diverſos titulos, como de Emperador, Rey, Duque, Conde, y otros ſemejantes, cada vno de ellos retiene ſu grado, y naturaleza, y ſus actos ſe regulan por la cauſa de que proceden, ſin mezclarſe vnos con otros. (91) Y aſsi pues V. M. tie-

ne

ne la silla de su Imperio en Espaňa, y como Rey della honra à sus Consejos en esta Pasqua, permitiendo lleguen a besar su Real mano, deven dar a cada vno el lugar que le toca, segun el estado, y calidad del Reino, y Govierno que representa, y el acto que se exerce, y la parte donde se halla. (92) Porque si esta accion fuera en Flandres, ò se hiziera en consideracion, y contemplacion de aquellos Estados, pudiera tener mas color el Consejo de ellos en la antelacion que pretende.

discurs. præcedent. num. 28 *& seqq.* Cizarel *decis. Neapolit.* 43. *num.* 25. Camil. Borrel *de præst. Reg. Cathol. cap.* 46 *num.* 45. *& seqq.* Maltrit *de Magistrat. lib.* 5 *cap.* 6. *num.* 69. Gab. Pereira *decis. Portugal.* 2 *num.* 2. Steph. Gratian. *discept. forens. cap.* 111 *num.* 13. *& iterum c.* 293. *n.* 26. *cum multis seqq.* & Card. Tusch *practic. concl. iur. litt. P. verb. Persona concl.* 317.

(91) Que los actos hechos por vna persona que representa muchas, se juzguen, y regulen segun el oficio, ò causa de que proceden; es dotrina de Bart. *in l.* 1. *num.* 4. *C. de Metropol. Beryto*, y del tex. *in cap. à collatione, de appellat. lib.* 6. *cap. postulasti de concess. præbend.* cum aliis adductis à Me, & ab Auctoribus *supr.* relatis. Anton. Corsetus *singul. verb. Vox.* Andr. ab Exea *in cap. cùm omnes à num.* 131. *de constitut.* Cabedo *decis. Portugal.* 61. *num.* 6 *& decis.* 112. *num.* 2. *part.* 2. Gama *decis.* 230. *&* 313. Y por esto dixo Felino, a quien refiere, y sigue Tuscho *litt. A concl.* 5. *num.* 5. que el Abad fuera de la Iglesia Catedral, precede al Canonigo de ella, pero dentro de la Iglesia es precedido por el Canonigo. Y Besoldo *d. q. de præcedent. cap.* 2. *num.* 15. dize, que el Rey de Dania quando concurre en los actos Imperiales, es precedido de los Electores, y otros Principes, porque entra alli como Duque de Holsatia; pero fuera destos actos se le dà mejor lugar, como a Rey de Dania. Y de los mismos principios resulta, que si vno fuesse Conde, ò Duque, y se casasse con vna Reina, no por esso se perderian en el las preheminencias, y prerogativas Reales: antes el marido resplandeceria con los rayos de la mayor dignidad de la muger, y ella no perderia por ser menor la del marido, porque cada vno conserva su estado sin confundirse, como muy bien lo advirtiò Martin. Laudens. *tract. de Principe quæst.* 175. Bald. *in cap significavit, col.* 1. *de rescript.* Franc. à Ponte *de potestat. Proreg. tit.* 10. §. 1. *de diverss. provis. num.* 18. Palac. Rub. *in rubr. de donat. inter.* §. 43 *num.* 10. El qual dà la razon, y es, que el Reino no passa en el marido por dote, sino quedando en la Reina, gozan los dos de su dignidad; y assi ambos han de hazer, y hazen las presentaciones, como se viò en tiempo de los señores Reyes Catolicos, y Don Felipe Primero, y Doña Iuana, y lo advierte el mesmo Palacios Rubios *de retent. Regni Navar.* §. 5. y otros que refiere su Adicionador Barahona *d. num.* 10.

(92) Esto de que en las preheminencias se ha de preferir el que està en su tierra, al que es estraño de ella, y que en su propia casa, el menor precede al mayor, es dotrina de Angelo, y Ioan de Imola *in l. qui solvendo, D. de hæred. instituend.* Abbad *in cap. venerabilem num.* 19. *de elect.* y la sigue Cæphalo *cons.* 126. *num.* 20. *vol.* 2. Ioan. de Platea, & Lucas de Pena *in l. nihil C. de Palatin. lib.* 12. Cassaneo *in Catalog. glor. mund.* 4. *part. consider.* 22. *&* 43. *& part.* 11. *consider.* 13. Tiber. Decian. *respons.* 67. *num.* 12. *cum seq. vol.* 2. Menoch. *cons.* 902. *num.* 36. & latè Hieron. Gonçalez *in reg.* 8. *Cancel. glos.* 6. *num.* 100. *cum seqq.* Besoldus *dissert. de præced. cap.* 3 *num.* 5. Et ratio est, quia quilibet est Rex in domo sua, *cap. duo ista* 28. *quæst.* 4. Molina *de primogen. lib.* 1. *cap.* 2. *num.* 24. Godens. *cons.* 11. *num.* 6. Y por esto dixo la glosa *in l. apud eum, D. de manumiss. vind. Quòd inter duos æquales, qui est in suo territorio, altero est maior.* Y desto infieren, que el Arçobispo, quando està en la Diocesi de su Sufraganeo, le ha de honrar mucho, Cassan. *d.* 4. *part. consider.* 22. Guetta *cons.* 1. *num.* 14. & Calefatus *de equestri dignitate num.* 87. *& seqq.*

XIX.

QVE no tiene mas fuerza otra consideracion, en que, segun dizen, se insiste tambien mucho

(93) QVE el Consejo de las Indias sea supremo, y tenga, y exerça suprema jurisdicion en todas las

las causas dellas, es tan notorio, que no sabemos como se ha podido ignorar, ò poner en duda. Porque ninguna cosa declaran, y repitieron mas las ordenanças, y cedulas que desto tratan. Y assi en la *ordenança* 2. del Consejo de las del año de 1571. que aora nuevamẽte se ha confirmado, y añadido por V. M. se dize por palabras expressas: *Porque los del nuestro Consejo de las Indias con mas poder, y autoridad nos sirvan, y ayuden a cumplir con la obligacion que tenemos al bien de tan grandes Reinos y Señorios. Es nuestra merced, y queremos, que el dicho Consejo tenga la jurisdicion suprema de todas las nuestras Indias Occidentales, descubiertas, y por descubrir: y de los negocios que dellas resultaren, y dependieren: y para la buena governacion dellas, y de los negocios que dellas resultaren, y administracion de justicia, puedan ordenar, y hazer con consulta nuestra las leyes, pragmaticas y ordenanças, y provisiones generales, y particulares, que por tiempo para el bien de aquella Republica convinieren. Y assimesmo ver, y examinar, para que Nos las aprobemos y mandemos guardar qualesquier ordenanças, constituciones, y otros estatutos que hizieren los Prelados, Capitulos, y Cabildos, y Conventos de las Religiones, y los nuestros Virreyes, Audiencias, Concejos, y otras Comunidades de las Indias. En las quales, como dicho es, y en todos los demas Reinos, y Señorios nuestros, en las cosas, y negocios dependientes de las Indias, el dicho nuestro Consejo sea obedecido, y acatado, assi como lo son los otros nuestros Consejos, y que sus provisiones y mandamientos sean en todo, y por todo cumplidos, y obedecidos en toda parte, y por todas qualesquier personas a quien fueren dirigidos.* Y por el *cap.* 4. de las mesmas ordenanças, se manda, que ningunas justicias donde residiere el Consejo de Indias, se puedan entremeter a conocer de cosas dellas. La qual se mandò cumplir por otra cedula del año de 1584. en que especialmente se inhiben los del Consejo de Castilla, y Alcaldes de Corte, y se declara, que no puedan conocer, ni conozcan de negocios pertenecientes al Consejo de las Indias, por ninguna via, instancia, ni recurso, sino que se los remitan, si ante ellos vinieren: y los Relatores, y Escrivanos, siendo mandados por el dicho Consejo, vengan a el a hazer relacion de los negocios que ante ellos passaren. Por el *cap* 25. destas mesmas ordenanças de 71. y por el 4. de las nuevas de V. M. y por vna cedula de 14. de Iulio de 1561. se manda, que no puedan ser inhibidos los del Consejo Real de las Indias por nin-

cho por el Consejo de Flandres. Diziendo, que el de las Indias no es Supremo, y pretendiendo fundar esto, con que las suplicaciones que dèl se interponen en grado de segunda suplicacion con las mil y quinientas, conforme a la ley de Segovia, se llevan al de Castilla, como se viò los años passados en la causa del Ducado de Veraguas. Porque lo cierto es, que despues que se erigiò tuvo, y tiene titulo de Supremo, y como tal exerce su jurisdicion en todos los negocios civiles, y criminales, que le competen, sin recurso a otro Tribunal, como expressamente lo dizen las leyes, ordenanças, cedulas Reales, y Autores que desto tratan. (93) Y en el mesmo Consejo se presentan las peticiones de segunda suplicacion, y assi se hizo en lo de Veraguas. Pero como en tales casos toca el nombramiento de los Iuezes a su Magestad, (94) nombròlos todos del de Castilla, por no aver quedado en el de Indias quien lo pudiesse ser, por causa de averlo sido en las sentencias de que se suplicava. Y huvo decreto particular en que se declarò esto: y luego vn exemplar en el pleito del Adelantamiento de Yucatan, en el qual se interpuso la mesma suplicacion, y fueron nombrados dos del Consejo de Indias, que no se hallavan impedidos, y tres del de Ordenes. Y assi se ha ido, y và haziendo, y variando en otros muchos negocios, que cada dia se determinan. (95)

XX.

ningun Iuez Eclesiastico en los negocios que trataren; y puedan para ello despachar las provisiones necessarias, y las ordinarias para alçar las fuerzas en los pleitos de Indias de q̃ en estos Reinos se conociere. Otras muchas cedulas concernientes a ello se podrán ver en el 1. *tom.* de las impressas, *pag.* 2. *& seqq.* y en el *lib.* 2 *tit* 2. *de la Recopilacion de las leyes de las Indias*, que và disponiendo el Licenciado Don Rodrigo de Aguiar y Acuña, dignissimo Consejero de V. M. y el mas antiguo en el de las Indias, cuyo Sumario ha impresso estos dias, y por èl solo se puede entender el cuidado que ha puesto en este trabajo, y el que ahorrarèmos en estando acabado. Antonio de Herrera *en su historia general de las Indias*, nombra tambien a cada passo a este Consejo con el titulo de SVPREMO. Y el Coronista Gil Gonçalez Davila *en su Teatro de las Grandezas de Madrid*, pone todos los Consejos que V. M. tiene en esta Corte, y no toma en la pluma al de Flandres, por la poca noticia que dèl ay, y ha avido en ella. Y llegando a tratar del de las Indias, *pag.* 471. *& seqq.* no solo le llama REAL, y SVPREMO, sino que se alarga mas que en todos, en la relacion de su autoridad, y grandezas, y dize que se estiende su jurisdicion por mas de quatro mil y novecientas leguas, y que procede en todo con la soberania, y suprema jurisdicion que tiene el Consejo de Castilla, comprehendiendo lo perteneciente a mar, y tierra, militar, y politico, paz, y guerra, civil y criminal, y la correspondencia, y superioridad sobre el Presidente, Iuezes, y Oficiales de la contratacion de Indias, que residen en Sevilla, expedicion de flotas, y armadas, y sobre otras onze Audiencias, y Chancillerias, que le estàn subordinadas. Y que consulta los Virreinados, Presidencias, Audiencias, Governaciones, Corregimientos, y otros innumerables cargos seculares de paz, y guerra, que alli refiere, y vn Patriarcado, seis Arçobispados, y treinta y dos Obispados, docientas Dignidades, trecientos y ochenta Canonicatos, y otras tantas Raciones, y otros muchos, y muy pingues Beneficios. Por manera, que este es punto que no recibe dificultad, y el nombre de SVPREMO, quadra por todas vias al Consejo de Indias, aora digamos que esta palabra significa lo mesmo que *Superior*, aora la recibamos en su sentido comun, que es, *vt Supremus dicatur, non is demum, qui post aliquem sed etiam post quẽ nemo sit & quem nemo sequatur*, *l.* 34. *D. de verbor. significat. l.* 78. *§. prædium de legat.* 2. cum aliis traditis à Brissonio, Prateio, Schardo, Calvino, & alijs *de verbis iuris, verb. Supremus.* Pues, como queda visto, es tan grande la autoridad, y superioridad deste Consejo, y de lo que en èl se determina no ay recurso a otro.

(94) La segunda suplicacion se ha de interponer en el Consejo, ò Chancilleria donde ha passado la causa, dentro de veinte dias de la notificacion de la sentencia de que se suplica, y dentro de otros quarenta se ha de presentar en este grado ante la persona Real, a quien toca el nombrar los Iuezes Comissarios, ò Delegados, que le pareciere, para que por los mesmos autos vean, y determinen estas causas, los quales de ordinario suelen ser cinco, aunque antes no avia numero señalado. Todo esto se colige con evidencia por la *l.* 1. *y siguientes del tit.* 20. *lib.* 4. *Recopilat.* y por lo que cerca del estilo, y practica dellas escriven Azevedo *ibidem*, Avendaño *en su Tratado de la segunda suplicacion*, Ioann. Gutierr. *lib.* 3. *practic. quæst.* 38. Paz *in praxi* 7. *part. tom.* 1. *cap. vnico*, Villadiego *in Politica, cap.* 4. *num.* 236. & Curia Philippica 5 *part.* §. 5.

(95) Que en los pleitos de Veraguas, y Yucatan aya passado lo que aqui se refiere, consta por ellos, y por los decretos Reales, que estàn en los libros de este Consejo Real de las Indias.

XX.

QVE vltimamente no puede perjudicar al derecho del Consejo de las Indias, la possession en que pretende estar el de Flandres, por dezir que tuvo vn acto en su favor los años passados, por averse le dado, y señalado mejor lugar en vna Procession del dia del Corpus. Porque caso

(96) NO se induce costumbre dõde no ay ciencia, y paciencia de la parte contra quiẽ se pretende adquirir, ò vitoria despues de alguna contradicion. *l.* 2. *C. de servit & aqua*, ibi: *Eo sciente, & patiente*, *l. cum de consuetudine, D. de legib.* ibi: *Cum de consuetudine*

Ci-

que esto aya sido, no tuvo noticia dello el de las Indias en tiempo que pudiesse contradecirlo. (96) Y quando aun lo huviera sabido, y disimulado entónces por algunos respetos, no pudo por vno, ni por muchos actos perder el derecho, y preheminencia de su comunidad, siendo cosa tan importante. (97) Y quando por esto huviera caido de la possession en que estava, la pudiera bolver a pedir, y recobrar. (98) Porque para perderla del todo, era necessaria vna costumbre endereçada a solo este efeto, y legitimamente prescripta por tiempo de quarenta años, ò por lo menos de diez, segun la opinion de muchos Autores. (99) Y faltando todo esto en el caso presente, y siendo la justicia del Real Consejo de las Indias tan llana, y constante, como queda fundado, espera seguro, y suplica humilde, que V.M. se le mande guardar, que es a quien toca componer, y declarar estos puntos de precedencia. (100)

Civitatis, vel Provinciæ considere quis videtur: primum quidem illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquando iudicio consuetudo firmata sit, cum aliis quæ latè congerit Bart. *in l. de quibus, num.* 16. *D. eod.* Riminald. *ad tit. institution. de testam n.* 1, 8 *& seqq.* Gail. *lib.* 2. *pract. observ.* 3. Decian. *resp.* 51. *n.* 61. *vol.* 2. Rota Genuæ *decis* 17. *num.* 9. Molina *de primogen. lib* 2. *cap.* 6 *nu* 28. Ioan. Garcia *in tract. de expens. cap.* 9. *nu.* 45 Eduard. Caldeira *lib.* 3 *variar. cap.* 10. & conducit illud Apulei *lib.* 1 *de asino aureo: Quòd nemo novit, penè non sit.* (97) Assi como los oficios de los Magistrados son de derecho publico *l.* 1. §. *huius studij, D de iustit. & iure*, ibi: *Publicum ius est quod in sacris, in Sacerdotibus. & in Magistratibus consistit*, lo son tambien las honras, y preheminencias, que a los tales Magistrados les competen. Bartol. Ioann. de Platea, & Lucas de Pena *in l.* 1. *C. de dignitatib cap vltim.* 89. *dist.* Bessoldus *in d. quæst. de præced. & sessi. prærog. c.* 3 *num.* 3. donde añade, que aun se pueden llamar de derecho natural, argum. tex. *in cap ordo* 33. *q* 5. & aliorum quæ tradit Decianus *responf.* 7. *num.* 69. *& seqq. volum.* 3. Y de aqui nace, que no las pueden perder, ni perjudicar por su negligencia, ò descuido, pues no pudieran renunciarlas, ò remitirlas por pacto expresso, aunque guitaran dello, *l. quidam decedens* 6. *de administr. tutor.* ibi: *Nemo enim ius publicum remittere potest huiusmodi cautionibus, nec mutare formam antiquitus constitutam, l generaliter, l à tutoribus, D. eod. l. ius publicum, D. de pact. l. neque ex Prætorio, D. de regul. iur. l. testandi* 13. *C. de testam.* ibi: *Non autem iurisdictionis mutare formam, vel iuri publico derogare cuiquam permissum est.* Y hablando en estos mismos terminos de precedencia lo dixo Iason *in l. fin. D. de constit. Princip. num.* 97. Felin. *in cap. cum accessissent, num.* 29. & Decius *num.* 82. *de constitut.* Socinus *cons.* 79. *num.* 47. *lib.* 4. Tiber. Decian *d. responf.* 74. *num.* 69. *& responf.* 43. *num.* 30. *volum.* 3. *& responf.* 21. *nu.* 10. *&* 74. *lib.* 1. Ioan. Garcia *de nobilitat. glos* 6. *n.* 29. Craveta *cons.* 241. *num.* 17. Menoch. *cons.* 1. *num.* 102. *lib.* 1. *& cons.* 264. *ex num.* 18. *ad* 24. *lib.* 3. Bessoldus *d. cap.* 3. *num.* 3. Stephan. Gratian. *in addition. ad decis. Marchiæ* 232. *num.* 1. *& disc. pt. forens. cap.* 298. *num.* 99. Franc. Ponte *decis.* 8. *num.* 11. Serap. in Olivar. *decis.* 341. *nu.* 1 *cum seqnent.* Donde dàn por razon, que estas materias de precedencia son de gran consideracion, y causan grave perjuizio, y penden de la autoridad, y voluntad del Principe, y assi no se pueden perder, ni ganar sin ella, ni el antecessor en el oficio ò dignidad puede perjudicar, tacita, ni expressamente a los que despues sucedieren en ella, especialmente teniendo como tienen ellos actos tracto sucesivo. Para lo qual se puede ponderar la *l. licitatio* 9. § *earum rerum. D. de publ. & vectigal.* donde se determina, que aunque por descuido del Alcavalero que oy es, se aya dexado de cobrar algun derecho acostumbrado, y devido, no parará perjuizio, para que lo pida, y cobre el que despues le sucede en el cargo: *Earum rerum vectigal, quorum nunquam præstitum est præstari non potest quòd si præstari consuetum in diligentia publicani omiserit alius exercere non prohibetur.* Y es tambien texto maravilloso para el propio intento la *l. voluntarie* 12. *C. de excusat tut.* en la qual se dize, que aunque voluntariamente vno aya recibido la carga

ga de alguna tutela teniendo privilegios para escusarse de ellas, no le perjudicarà este acto, para que contra su voluntad le compelan a tener otras *Voluntarie tutelæ munera priuilegijs nihil derogant.* Y lo mismo se dize en la *l.* 30. §. 2 *& in l.* 31. *in fine, D. eod* y lo prosigue, y exorna Vurmsero 1. *præct* 38. *observat.* 6. Hippolyt. de Marsil *sing.* 192. Cæphal. *cons.* 451. *num.* 35. Brunorius à Sole *in locis commun. verb. Actus num.* 26. *fol.* 34. conducit tex *in cap.* 2. *de donation* inter *Facere verò deteriorem non debet,* cum alijs traditis à Did. Valdesio *de dignit. Regum Hispan cap* 3. *num.* 14. *fol.* 30.

(98) Que el derecho de precedencia perdido, ò perjudicado por algunos actos contrarios, ò por omission, ò descuido de quien deviera defenderle, se pueda bolver a pedir, y cobrar, y aya de obtener, sin embargo de ellos, quien con justificacion le pretende, es decision expressa de Baldo *consil.* 387. *col.* 2. *in princip. versic. Neque potest, volum.* 2. Purpurato *cons.* 40 *in fine num.* 19. *lib* 2. Menoch. *cons.* 902. *num.* 78. *lib.* 10. & Stephan. Gratian *discept. forens. cap.* 293 *num* 11. donde dàn por razon, que aunque por el descuido se aya perdido el vso, ò la possession: *Non fuit tamen bonum tus diperditum, & quælibet res de facili revertitur ad suam naturam. l.* 1. *in princip. D. de orig iur. l. si vnus,* §. *pactus ne peteret, ad finem, D. de pact.* cum alijs traditis à Gail. *lib.* 2. *pract obser.* 80. *num.* 7. Magonio *decis. Florent.* 21. *num.* 4. & Amatis *decis.* 32. *num.* 5.

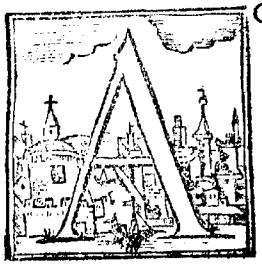
(99) Que no baste vno, ni muchos actos para quitar el derecho de precedencia, a quien por justicia, y razon le compete, sino es que se prueve costumbre contraria, legitimamente prescripta, y que los tales actos se hizieron, y encaminaron para solo este efecto de adquirirla, è introducirla, y no por vrbanidad, ò descuido de quien pudo contradecirlos, es opinion comun de todos los Autores que quedan citados, y de Andres de Siculo *cons.* 5 *lib.* 2. Decio *dict. cap. cùm accessissent, colum. penultim. ante fin. de constit.* Y de otros que refiere, y sigue Purpurato *in l.* 1. *num.* 200. *D. de officio eius,* los quales requieren quarenta años para introducir, ò prescrivir semejante costumbre. Y que por lo menos sean menester diez, con pluralidad de actos, en ciencia, y paciencia del adversario, es assimesmo comun opinion de otros muchos Autores que cita Fabio de Anna *consil.* 40. *num* 4. Mastrillo *de Magistrat lib.* 5. *cap.* 4. *nu.* 31. y Aloisio Riccio *en la colectan.* 1069 *& in praxi resolut.* 553. *num.* 1. *& tit. prax. præcedent. nu.* 142. & quòd per contrarios actus, patientiamque familiarem nihil derogetur huic iuri prælationis, quia vrbanitas, & modestia non inducit obligationem, fuit doctrina Deciani *dict consil.* 7. *num.* 69. *volum.* 3. *& cons* 67. *num.* 16. *volum.* 2. & Menoch. *cons.* 51. *volum.* 1. vbi ad hoc allegant *l. operis* 31. *D. de oper. libert.* ibi: *Operis non impositis manumissus, etiamsi ex sua voluntate aliquo tempore præstiterit, compelli ad præstandas quas non promisit, non potest.*

(100) Que toque principalmente a los Reyes, y Soberanos Señores señalar, y conservar el orden, grados, y preheminencias de las Dignidades, y Magistrados, es decision expressa de los Emperadores *in l.* 1. *C. vt dignit. ordo servetur, lib.* 12. Donde mandan, que se tenga por sacrilegio el menospreciar lo que cerca desto huviere ordenado: *Si quis indebitum sibi locum vsurpaverit nulla se ignoratione defendat, sitque planè sacrilegij reus qui divina præcepta neglexerit.* Y lo mismo se prueva por el *Authent. de hæred. & falcid.* §. *inordinatum, collation.* 1. *& in cap ad hoc* 89. *distinct.* cum latè traditis ab Alberto Leonino *cons.* 1. *num.* 2. *& seqq.* Dauther. *de testament. fol.* 7. Goldastus *in Seniore, lib.* 1. *cap. vltim.* & Besoldus *in quæst. de præcedent. cap.* 2. *in fine.*

PA-

PAPEL POLITICO,

CON LVGARES DE BVENAS LETRAS, SOBRE LA VARIEDAD DE LOS DICTAMENES DE LOS HOMBRES, ASSI EN EL Iuzgar, como en el Discurrir a cerca de qualquier cosa.



ACVERDOME, que besando a V.P. las manos los dias passados, me preguntò, si causava en mi algun particular sentimiento, que despues de aver dicho, y fundado mi voto en los negocios de justicia, ò govierno, que se ofrecian en el Real acuerdo, huviesse alguno, ò algunos de los que en èl se juntan, que sintiesse lo contrario, ò echasse por diferente camino; y aunque es verdad, que qualquiera se paga de sus cosas, y principalmente de las que nacen de ingenio, en que ay pocos que consientan igualdad, y casi ninguno que conceda ventaja, de donde vino Marcial a dezir con mucha razon en el *libro 8. de sus Epigramas, Epig. 18.*:

Aurum, & opes, & rura frequens donabit amicus:
Qui velit ingenio cedere rarus erit.

y Platon: *Nemo est, cui sua mala, non videantur esse optima*; con todo esso, respondi a V.P. y agora buelvo à afirmar con toda certeza, que de ninguna suerte turba, ni altera mi animo el diferente, ò contrario opinar de estos Señores, mis compañeros, porque ha muchos dias que aprendi de nuestros Iurisconsultos, ser natural en los hombres esta facilidad de encontrarse en sus pareceres, *l. item si vnus 19. §. principaliter, D. de recep. arbit.* ibi: *Quia res ferè sine exitu futura est, propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem, l. quia poterat 4. D. ad Trebell.* ibi: *Cum variæ sint hominum voluntates.* Y de hallarse tan varios en el sentir, y discurrir en qualquier negocio que se proponga, como lo son en los gustos, y en los rostros, ò en el tono de la voz, con que declaran sus opiniones, que es lo que gravemente dió a entender Persio en su *Satyr. 5.* diziendo:

Mille hominum species, & rerum discolor vsus:
Velle suum cuique est: nec voto vivitur vno.

y

y Cicer. *en el primero de los oficios*, por estas palabras: *Vt in corporibus magnæ dissimilitudines sunt, alios enim videmus velocitate ad cursum, alios viribus ad luctandum valere, itemque in formis, alijs dignitatem inesse, alijs venustatem, sic in animis existunt etiam maiores varietates*; y no con menos gravedad, y elegancia Horacio *lib. 2. epist. ad Florum*, dum inquit:

Denique non omnes eadem mirantur, amantque.
Carmine tu gaudes: hic delectatur iambis:
Ille, Bioneis sermonibus, & sale nigro.
Tres mihi conviuæ prope dissentire videntur,
Poscentes vario multum diversa palato.
Quid dem? quid non dem? renuis tu, quod iubet alter.
Quod petis, id sanè est invisum, acidumque duobus.

Y assi quien desea proceder cuerdamente, no deve sentirse de esta diversidad en los juizios, pues vendria a estarlo de la humana naturaleza, ni pagarse tanto de sus discursos, y pareceres, que se persuada que èl solo mira, dispone, y determina las cosas como conviene, y que los demas las yerran, y destruyen, apartandose de su opinion, y sentencia, porque a este amor propio con razon lo llamò ciego, y desalumbrado Horacio 1. *Carmin. Oda* 18.

——— *Quæ subsequitur cæcus amor sui,*
Et tollens vacuum plus nimio gloria verticem.

Y con la misma diò a entender Terencio, que esta era propria passion de ignorantes, que imitando el vicio tan reprehendido en Trason, y Isufemo, de los quales trata Erasmo *en sus Adagios, pag.* 604. piensan, que ellos solos han llegado a alcançar de Minerva, y quieren injustamente tiraniçar la gloria, que muchas vezes con mas justo titulo podria ser merecida por otros.

Homine imperito nunquam quicquam iniustius,
Qui nisi quod ipse facit, nil rectum putat.

cuya falta noto gravemente Alciato *Emblem.* 69. procurando escarmentar a estos hombres, tan pagados, y enamorados de si con el exemplo del miserable Narciso:

Quod nimium tua forma tibi Narcisse placebat,
In florem & noti est versa stuporis olus.
Ingenij est marcor, cladesque philautia, doctos.
Quæ pessum plures, dàtque, dedítque viros:
Qui veterum abiecta methodo, nova dogmata querunt,
Nilque suas præter tradere phantasias.

fuera de que la primera, y mas necessaria ley de semejantes luntas, y el prin-

cipal fin à que se endereçan, es, que cada vno diga lo que siente en el caso que se propone, muy falto de razon andaria, quien presumiesse que los demas estavan obligados à seguir lo que el huviesse dicho, y se enojasse de que alguno, guardando la honesta libertad que el negocio pide, ò se las reprobasse, ò añadiesse otras de nuevo que le pareciessen mejor, pues no se deve pensar, que porque el compañero sea contrario, lo es en la voluntad, ò que la diferencia en las opiniones, muestra que tambien la ay en los afectos del animo, porque yo confiesso con Ciceron *in oratione pro Cene. Planco*, que *verius illa est lex iustitiæ, verèque amicitiæ, vt idem amici semper velint, neque sit vllum certius amicitiæ vinculum, quàm consensus, & societas consiliorum.* Pero esto lo entiendo en sus negocios particulares, donde es razon que la amistad los conforme, y que sus leyes vençan las de la voluntad, mas en las causas publicas, en que se trata de la distribucion de la justicia, ù de la buena administracion, ò govierno del Pueblo, el mismo Ciceron dixo que era muy licita la contradicion, y repugnancia *en la Philip.* 10. & 11. y que quando él se apartava de la opinion de su grande amigo Quinto Fusio Caleno: *Amicitiam non minuebat perpetua dissensio, & magis cum causa, quam cum homine dissidebat.* Lo mismo dize *en la oracion de provin. Consul.* quando refiere, que sin agravio de la amistad que tenia, y deseava tener con Iulio Cesar, solian ser de diferentes votos en el Senado: *Postea*, inquit, *quam sum penitus in Rempublicam ingressus, ita dissensi ab illo, vt in disiunctione sententiæ coniuncti tamen amicitia maneremus.* Esto tambien cuenta el propio Ciceron *en el tercer libro de sus Tusculanas*, que sucedia muy de ordinario entre Lucio Lentulo, y Marco Caton, sin que la diferencia, y porfia en los negocios de la Republica, llegasse a causar en ellos algun linage de encuentro particular: *Cum de bello*, inquit, *Punico ageretur, aliudque Marco Catoni, aliud Lucio Lentulo videretur, nullam tamen vnquam inter eos concertationem vidimus.* Cornelio Tacito *en el Dialogo de Oratoribus* dize, que Marco Apro en semejante proposito, aviendo de respõder, y satisfacer a las razones que en contrario de lo que él sentia se avian opuesto, vsò de estas palabras: *Non sum, inquit, offensus à prima disputatione, nec vos offendi decebit, si quid forte aures vestras perstringit, cum sciatis hanc esse eiusmodi sermonum legem, iudicium animi citra damnum affectus proferre.* Y mostrando que esta modestia, y reportacion en proponer vn hombre su parecer, y oir atentamente, y sufridamente los que le contradicen, es vna virtud que deve resplandecer mucho en los que tienen a su cargo el govierno, y juzgado de vna Republica, la alaba, y encarece gravemente Plutarco *en sus Politicas*,

en

en las personas de Caton, y Phocion, diziendo assi: *Præclare itàque Cato, & Photio, quorum neuter inimicitias animo concipiendas ducebat, si quid in gerenda Republica discreparet, quin pro suggesto, & publicis certaminibus, hoc durus vterque, & inexorabilis visus est, quod præfractè nimis nusquam proclinandum censebant, vnde Reipublicæ commoda prodi pacto aliquo viderentur; cæterum in rebus privatis omni simultate longè abiecta, eorum ipsorum consuetudine comiter, atque humaniter vtebantur, à quorum rationibus in Republica vehementer abhorrebant.* Lo mismo cuenta, y engrandece el mismo Plutarco *en Solon*, y *Phisistrato*, y despues *en Tiberio Gracho*, y *Octavio Tribuno*: *Inter quos*, inquit, *quamvis magnæ sæpe fuerint in his, quæ ad Rempublicam pertinebant dissensiones, quotidianàque in concione certamina, in quibus summo studio, ardore, atque contentione contendebant, nihil tamen contumeliosum vnquam, nec verbum quidem non probum ab alterutro decidit.* Añadese a esto, que pues el intento de los Iuezes, y Consejeros, a ley de cumplir como deven con las obligaciones del lugar que ocupan, ha de ir encaminado à acertar, y escoger lo que mas importe en los negocios que toquen a su cuidado, no se puede dezir, que contradice a la amistad la diferencia en las opiniones, pues antes todos diziendo, y proponiendo libremente lo que les parece, vienen a tener vna propria voluntad, y deseo, y aunque sean diferentes, ò encontrados los medios de que se valen, vno mismo es siempre el fin, y blanco à que se endereçan, resultando de aqui muchas vezes mayor vtilidad a los negociantes, y a la Republica, pues con esta diversidad de opiniones, y libertad santa, y honesta en poder cada qual seguir su dictamen, muestra la experiencia, que se entienden, y determinan mejor los negocios, y con la disputa, y concurso de razones contrarias, se averigua la verdad, sacandola de aquel hondo, y escuro poço, donde dezia Democrito, que la malicia humana la avia procurado esconder, y anegar; esto es lo que à mi parecer quiso significar Apollonio Tianeo, en aquella respuesta, que como en forma de oraculo, dize Philostrato en el *libr. 4 de su vida, cap. 2.* aver dado à los de Smyrna, diziendoles, que vna Ciudad para su buen govierno, y aumento, y para que se pudiesse vivir, y habitar en ella con gusto, tenia necesidad de vna encontrada concordia, cuyas palabras, como no fuessen entendidas por los de Smyrna, y antes las juzgassen por repugnantes, èl se las declaro de esta suerte: *Album quidem, & nigrum vnum fieri idem nunquam possunt, neque amarum dulce recte commiscetur, concordia vero quandoque dissentiens salutem Civitatibus affert, quod autem dico tale quid est. Seditio quæ ad gladios, mutuasque plagas vires deducit, à Civitatibus exterminanda pœnitus est. Civitas enim pace pue-*

rorum alumna,& viris indiget,à quibus,& verba,& actionis prodeunt,mutua autem civium æmulatio pro communi Civitates bono,seu quod alius alio melius sententiam dicat,aut magistratum rectius gerat, aut præclarius legatione fungatur,aut etiam splendidiora construat ædificia,aut in aliquo huiusmodi excellant,talis inquam contentio,aut æmulatio Civitati plurimum confert, licet inter se Cives pro communi bono faciat dissidere. Y à lo mismo se endereçava la principal enseñança de los Filosofos Academicos de la Escuela de Platon, cuya maxima era,no se dexar llevar, ni persuadir facilmẽte de lo que otros dixessen,ni enseñassen,como lo hazian los Pitagoricos,sino suspender el animo en qualquier cosa que se les proponia, a que ellos llamavan ἐποχὴν, y disputando,y discurriendo sobre ella,seguir libremente aquello que les parecia mas fundado en buena razon, aunque defendiessen lo contrario sus mismos Maestros,como lo refiere Marco Tulio *en el libro de finibus*, y en el *prohemio del lib.2. y 4.de las Tusculanas*,donde dize:*Nos institutum tenebimus,nullisque vnius disciplinæ legibus adstricti, quid sit in quaque re maximè probabili,maxime requiremus, nòsque ipsos redargui, refellique patiemur, quod ij ferunt iniquo animo, qui certis quibusdam, destinatisque sententijs quasi addicti, & consectati sunt,eàque necessitate constricti, vt etiam quæ non probare soleant,ea cogantur constantiæ causa defendere.* A que aludiendo Horacio *en la primera de sus Epistolas*, y mostrando que era, y holgava ser de esta secta, que permitia libertad en las opiniones, sin perjuizio de los que huvieren sido de las contrarias,dixo de esta manera:

Quid verum,atque decens curo,& rogo,& omnis in hoc sum:
Ac ne forte roges,quo me duce,quo lare tuter:
Nullius addictus iurare in verba Magistri,
Quo me cunque rapit tempestas,deferor hospes.

Y realmente siempre se tuvo por falto de animo,y corto de ingenio, el que por no se atrever a contradecir lo que otro primero propuso,sigue el parecer que no aprueva,ò quien difiere tanto à la autoridad de los que han votado, que se dexa llevar de ella sola, sin mirar, y pesar las razones en que funda su opinion, mirando a los quales dixo muy bien Laberio *en sus Mimos*:

Caput sine lingua pedaria sententia est.

y assi en Roma a los Senadores que votavan de esta suerte,y no declarando, ni fundando con razones su voto, se contentavan con passarse a la parte de aquel a quien pretendian seguir, los llamavan Senadores Pedarios, porque hazian con los pies el oficio que devieran con la cabeça, como lo dió a entenden-

tender Sexto Pompeyo *de verb. signif. in verb. Pedarium*, diziendo: *Pedarium Senatorem significat Lucilius, cum ait: Agipes vocem mittere cœpit; qui ita appellatur, quia tacitus transeundo ad eum, cuius sententiam probat, quid sentiat indicat*: Aunque Agellio *lib. 3. noct. Attic. cap. 18.* Iuan Rosino *lib. 7. antiquit. Roman. cap. 5.* y Iuan Fungero *en su Etymologico Latino-Græco, verbo Pedarij*, dan otras razones de la derivacion de esta palabra; pero aunque, como và referido, y fundado, es bien q̃ aya libertad en los votos, y que qualquiera pueda discurrir en el suyo, sin dexarse llevar de la autoridad, ò cuidado del compañero, no por esso es mi intento dezir, que en todos los casos sea necessario guardar este estilo, porque si el Iuez vè, que alguno, ò algunos de los que votaron primero, siguieron, y escogieron buena opinion, y la fundaron, y dieron a entender bastantemente, y èl no tiene otra alguna cosa que añadir, que sea de consideracion, ò sustancia, bien se dexa entender, que sin perder vn punto de la estimacion de su persona, y oficio, puede remitirse, y conformarse en lo referido, y ahorrar la ociosa, y cansada repeticion de palabras, que tanto suele embaraçar el despacho de los negocios; lo qual està assi dispuesto por nuestras leyes Reales, porque *en la 18. del titulo del Consejo del Rey en la nueva Recopilacion*, se manda, que hecha la relacion, los Oydores digan sus votos, y parecer, y que no repitan los vnos lo que los otros assi dixeren, mas si les pareciere bien lo dicho, se lleguen a ello; y si quisieren alegar de nuevo algunas razones, las puedan dezir. En la *ley 33. del mismo titulo*, tratando de los pleytos, que por su gravedad no se pueden votar en la Sala, y se guardan para el acuerdo, se dispone, que estos tambien, como los demàs, se voten resolutamente, sin repetir los vnos las razones, y motivos que los otros huvieren dicho, teniendo todo silencio, y atencion quando votaren, y mirando por el breve despacho de los negocios, pues saben de quanta estimacion es el tiempo que alli se pierde; pero es el trabajo, que como dize Simancas *lib. 7. de Republ. cap. 12.* y Bobadilla *en su Politica, lib. 3. cap. 7. num. 40.* afeando esto, aun en los Regidores ay muchos, que por no parecer menos eruditos, repiten con grandes rodeos lo que està dicho por otros, sin añadir cosa de nuevo, por lo qual, no solo no son tenidos por sabios, y prudentes, sino antes reputados por insapientes, è importunos; cuyo vicio tambien reprehende, y afea Laurencio Grimaldo *en su Tratado de optimo Senatore*, por estas palabras: *Utile est Reipublicæ insapientium, & proborum Senatorum sententias cæteros pedibus iri, contingit enim, vt omnium idem sit sensus, eadèmque reliquo voluntas, loquacitatisque fugiendæ causa, melius est adhærere alij, quam sexquipedalibus verbis diem conterere, &c.*

Y de estos Iuezes, y de los demàs que se alargan mucho en sus votos, y razonamientos, se quexa Rebuffo *en sus Comentarios ad leges Gallicas, tit. de supplicat. num.* 80 *fol.* 308. que se podrian determinar muchas causas en las Audiencias con brevedad: *Nisi referirentur quidam inflati iudices, qui suas opiniones protraherent ad montem ventosum, vt ibi videantur docti in gloria: quibus debent capita resistere, nam plures causæ deciderentur, si brevi quilibet suam exprimeret sententiam, vel si omnes sequantur Relatoris sententiam, quod omnes sic acquiescerent. Si verò alterius sententiæ essent, quod illi contradicerent, & postea præses hoc conciliaret*; porque sabida cosa es, q̃ la sabiduria no consiste en la muchedumbre de las palabras; antes dize el Ecclesiastes, que *stultus verba multiplicat*, y Xisto Filosofo: *Brevis est in sermonibus sapiens, indicium imperitiæ est longa narratio.* Y assi, aunque en las causas graves, y en que era necessaria la copia de Orador, ò para persuadir, ò para informar, se dava libertad a los Senadores en Roma para tardar, y alargarse lo que quisiessen, segun lo refiere Aulo Gelio *lib.* 4. *noct. Atticar. cap.* 10. y Budeo *in annot. ad leg. fin. D. de Senatorib.* pero generalmente les estava encargada la brevedad, como lo dà a entender Ciceron *lib.* 3. *de legib.* y despues dèl Pedro Gregorio *in syntagm. iur.* 3. *part. lib.* 47. *cap.* 25. *num.* 13. *Senatore*, inquit, *iussa tria sunto, vt adsit, vt loco dicat, vt modo ne sit infinitus, nam brevitas non modo Senatoris, sed etiam Oratoris magna laus est in sententia*: Y a esto se puede aplicar lo que en otro proposito dixo Cornelio Tacito *in Dialog. de Orator. circa fin. Quid enim opus est longis in Senatu sententijs, cum optimi citò consentiant? Quid multis apud populum concionibus, cum de Reipublica non imperiti, & multi deliberent, sed sapientissimus, & vnus?*

Pero bolviendo al hilo de este discurso, de que parece averme apartado algun tanto, de la libertad que iba diziendo ha de aver en los Iuezes en proponer, y seguir la opinion que tuvieren por mas segura, y justificada, sin reparar que sean de la contraria alguno, ò algunos de sus compañeros; quando faltaran los muchos, y muy graves testimonios que se han referido, nos le dava bien suficiente vna ley, y ordenança de los Reyes Catolicos, que es 45. *del titulo de los Presidentes, y Oydores, en el lib.* 1. *de la Recopilacion*, en la qual vemos que se les manda a los Oydores, tengan grande cuidado en la guarda del secreto del acuerdo, pues tanto importa, y que al tiempo del votar, cada vno diga su voto libremente, sin dezir palabras, ni mostrar voluntad de persuadir a otros que le sigan, y que tengan silencio, y no atravviessen, ni atajen al que votare; y de este mismo principio pende la razon de dezir *de la ley* 6. *en el titulo del Consejo del Rey*; donde se ordena, que

los

los mas nuevos vayan votando primero; porque aunque parece que esta preheminencia se devia dar a los mas antiguos, conforme a lo que regularmente se dispone en drecho *in l.1.D.de albo scribendo, l.2.C.de Consulib.lib.12.* con otras muchas, que disponen en el lugar, y en el voto se comience del mas antiguo; con todo esso pudo tanto la razon de la entera libertad en los Iuezes, que hizo se menospreciassen otras muchas, y muy graves, que por esso otra parte se pudieran considerar, porque fuera posible que si los mas nuevos oyeran votar primero a los mas antiguos, no dixeran tan libremente su parecer con recelo de contradecirles, como entre nuestros Doctores del Reino lo advirtiò la Curia Pisana *lib.2.cap.4.* y alli la Adicion de Acevedo *num.10.* Aviles *en el cap.44.de los Corregidores, glos.1.num.1. & seqq.* Bobadilla *in Polit.lib.3.cap.7.num.37.* y considerando la misma razon, han practicado, y practican este modo de votar los negocios casi todos los Tribunales de Europa, como de la Rota Romana lo testifica Nicolao de Lira *sup.Exod.cap.27.in gloss.verb.Nec in iudicio*, y de Napoles, y Sicilia Matheo de Afflictis *decis.1.* de Lusitania, y otras Provincias Ant.Gamma, y su Adicionador, Flores de Mena *decis.1.num.11.* de Francia Cassaneo *in Catalog. glor.mund.1.part.consider.17.* y del Piamonte Ossasco, y Ant.Thesauro *en el principio de sus decisiones.*

De todo lo que hasta aora avemos dicho se sigue, quan justo, y conveniente es, que entre los que con igual mando, y autoridad assisten a la determinacion de las causas, y govierno de la Republica, aya toda libertad en los votos, y pareceres, que sin alterarse, ni tenerse por ofendidos, ni dar a entender que desean atraer a los otros a su opinion, dexen que cada qual diga, y juzgue libremente lo que sintiere, de donde con mas fuerte, y apretada razon se colige, quanto mas importante, y conveniente serà, que el Principe, ò la persona que està en su lugar, y no ya como igual, sino como Superior, y Cabeça presida en semejantes acuerdos, procure quanto en si fuere dexar en su entera libertad a los Iuezes, sin hazer alguna demostracion de su gusto, ni sentirse de que aya opiniones diversas, ò contrarias de la suya en los casos que se ofrece averla de declarar, porque el mayor poder, y autoridad de el imperio que tiene, le necessita con mas estrecheça a la observancia de leyes tan justas, y como se aventaja en el mando, se aventajaria en el daño, si con palabras, ò acciones contraviniesse al intento a q̃ se endereçan, a lo qual miravan los Emperadores Theodosio, y Valentiniano, quando escrivieron aquel grave, y sentencioso rescripto de la *ley digna vox, C.de legib.* diziendo: *Digna vox est Maiestate Regnantis legibus alligatum se*

Prin-

Principem profiteris. Adeò de auctoritate iuris nostra pendet auctoritas: & re vera maius imperio est, submittere legibus principatum. Y no es bien que midan los Superiores el gusto con el poder, pues deven antes mudarle con la razon, como debaxo de la persona de Teodorico, Rey de los Godos, lo dixo Casiod. *en sus varias, lib. 1. epist. 12. Quamquam*, inquit, *potestati nostræ Deo favente subiaceat omne quod volumus, voluntatem tamen nostram de ratione metimur, vt illud magis æstimemur eligere, quod cunctos dignum est approbasse*: Porque verdaderamente los Principes, y Señores que ocupan estos lugares, aunque no sea mas que por aumentar por este camino la grandeza, la qual por otro no parece pudiera esperar crecimiento, deven governarse de forma, que se eche de ver que huelgan de sugetarse a si mismos, que es lo que con palabras muy graves dixo Latino Pacato *en su Panegyrico ad Theodos. Quod tua intererat te Principem fieri, qui futurus eras in Imperatore privatus. Idem est qui fuit, & tantum tibi per te licet, quantum per leges licebat; vnum tibi præstiti Principatus, vt certum haberemus omnes, etiam sub Imperatoribus alijs vixisse te legibus tuis. Nam qui nihil facit licenter cum potest, nunquam voluit*; y lo mismo con no menor gravedad escrivio Plinio iunior *en su Panegyric. ad Trajan. Nam cui*, inquit, *nihil ad augendum fastigium superest, hic vno modo crescere potest, si ipse se submittat securus magnitudinis suæ. Nec enim ab vllo periculo fortuna Principum longius abest, quam ab humilitate.* Esto tenia siempre muy delante de los ojos Augusto Cesar, y assi como cuenta Dion Cassio, nunca se ofendiò de que los Senadores contradixessen su parecer; antes vno, aviendo hablado largamente el Emperador, le dixo que se declarasse, porque no le avia entendido; y otro que le contradiria, si le diesse licencia para ello: Y queriendose vna vez salir del Senado, porque en èl se avian levantado algunas porfiadas, y descompuestas alteraciones, le detuvieron casi por fuerza, diziendole: *Licere oportere Senatoribus de Republica loqui.* Y otra vez tratandose de la elecciò de vn Triumviro, y aviendo Antisthio Labeon nombrado por su voto para este cargo a Marco Lepido, que avia sido enemigo de Augusto, y estava à la sazon desterrado por èl, preguntandole Augusto si avia hallado otro mas a proposito de quien poder echar mano, le respondiò libremente, *suum quemque iudicium habere*, todo lo qual se dize aver llevado el Cesar con mucha suavidad, y blandura. Como tambien sabemos de Tiberio, por relacion de Tranquilo *in eius vita, cap. 3.* y Dion *lib. 22.* que con ser de condicion mas aspera, y desabrida, nunca en su tiempo fue a nadie de daño, ò peligro la libertad que tuviesse en votar en el Senado, y assi solian dexarle solo en su parecer,

sin

sin aver alguno, que si quiera por adulacion le siguiesse, y èl quando proponia su opinion, vsava de tales palabras, que antes parece que combidava à que se la reprobassen, no la teniendo por acertada, que a inducirles a que la siguiessen, llevados de su exemplo, y autoridad, y solia hazer la salva, y pedir perdon quando avia de impugnar alguna, que por otro Senador se huviesse propuesto, Tranq. *sup. cap. 29. Dissentiens*, inquit, *in Curia à Quinto Haterio: ignoscas, inquit, rogo, si quid adversus te liberius sicut Senator dixero.* Del Emperador Aulo Vitelio refiere Cornelio Tacito *en el lib. 18. de sus Anales*, que aviendo mostrado algun enojo, y sentimiento contra Prisco Elvidio, designado Pretor, porque licenciosamente se opuso a lo que èl avia dicho, y tratando de reportarle, y sossegarle los demas Senadores, lo hizo con mucho gusto, y facilidad, diziendo: *Nihil novi accidisse, quod duo Senatores in Republica dissentirent, solitum se etiam thrages contradicere.* A este mismo proposito pertenece lo que Tito Livio escrive *en el lib. 3. ab Urb. condit.* conviene a saber, que aviendo por vna parte los Sabinos, y por otra los Equos, entrado a talar, y hazer guerra en los limites de Roma, los Decemviros juntaron el Senado para tratar del remedio, y como Lucio Valerio, y M. Horacio huviessen con alguna libertad declarado lo que sentian, que era contra el parecer de los demas, los Decem-viros les quisieron ir a la mano: *Sed non ideo, inquit Marcus Horatius, quamvis minaciter prohibentibus Decem-viris, liberè minus animorum suorum sensus expressisse, admonuissèque Decem-viros: Horatius, ne in Curia liberè hominis loqui vetarent, iterùmque ambos à Decem-viris interpellatos, rogasse vt sibi de Republica dicere liceret:* Y no es mucho que con tanta instancia, y tan repetidamente apellidassen por esta libertad, que es justo que tengan, y deven tener los votos en el Senado, pues como lo da a entender Homero *en el lib. 7. de su Illiada*, esta es la primera, y mas principal ley que se deve guardar en tales juntas, y assi introduce a Diomedes, que fundado en ella, no solo contradice el voto, y parecer de su Principe Agamenon, pero aun proponiendo el suyo, entra atrevidamente injuriandole con palabras:

Atrida si verba tibi nunc stulta loquenti
Acrius insistam, ne vilem traxeris vllam,
Prima etenim lex est in actu quèmque loquentem,
Dicere quæ libeat, tum libera verba profari.

y en el mismo lugar el Anciano Nestor, tan celebrado por sus consejos, le dio a entender lo propio, diziendo, que el que governa, y preside, tiene obligacion de oir con paciencia los pareceres de las personas à quien pide con-

consejo,y no fiandolo todo del suyo, permitirles que hablen con libertad.

Atrida Danaum fortissime Rex Agamennon,
A te principium sermonis sumam,& in te
Desinere est animus,quoniam tu pluribus vnus
Imperitas, populòsque regis, tibi sceptra ferenda
Iupiter ipse dedit, qui nobis omnibus esses
Consilijs dux,& rebus; quapropter & ipsum
Te decet,& multos audire,& dicere multa,
Cedere deinde locum verba opportuna volenti
Dicere,& vtilibus pensare negotia dictis,
Et quæ sunt meliora sequi. Nec fidere soli
Ipse tibi.

De que nace la justa alabança de Marco Caton,à quien, como cuenta Suetonio *en la vida de Iulio Cesar,cap.*14.ni la indignacion de Cesar, ni el verse rodeado de soldados,y amenaçado de muerte, fue parte para que dexasse de perseverar en el voto que avia tenido de condenar a vltimo suplicio los culpados en la conjuracion de Catilina. El mismo brio es con mucha razon alabado en Scevola,el qual segun refiere Brissonio *lib.2.Antiq.Roman.cap.*1.aunque echò de vèr que Sila despues de averse apoderado de l. Republica, gustava que Mario su competidor fuesse declarado por traidor a la patria,y con ruegos,y amenaças tenia reducidos casi los mas votos a esta sentencia, se atrevió a responderle de esta manera:*Licèt mihi agmina militum horrèntur, quibus Curiam circumdedisti , nunquam tamen efficies,vt propter exiguum, senilèmque sanguinem meum, Marium,à quo Vrbs,& Italia servata est, hostem iudicem.* A estos imitò en la libertad,y gravedad de su voto Valerio Mesala, de quien escrive Cornelio Tacito *lib.*1. *Ann.* que como enojadamente le preguntasse Tiberio, si èl le avia mandado què dixesse lo què avia dicho en su voto: *Sponte respondit, nèque in his quæ ad Rempublicam pertinerent,consilio nisi suo vsurum, vel cum periculo offensionis*; porque realmente,ni los Principes que quieren estorvar, y violentar los pareceres de sus Consejeros, ni los Consejeros, que llevados de este respeto , dexan de proponer, y dezir con libertad lo que sienten, podràn jàmas hallar bastante disculpa del daño que causan;y assi Ciceron *en la epist.*7 *ad Lentul.lib.*2.se lamenta mucho de que en su tiempo, con el miedo que Iulio Cesar les avia puesto, no estavan seguros si dezian libremente su sentimiento en los negocios de la Republica: *Quæ proposita*, inquit, *fuerant nobiscum, & honoribus amplissimis , & laboribus maximis defuncti essemus, dignitas in sententijs dicendis , libertas in*

Re-

Respublica capesenda ea sublata, sed nec mihi magis quam omnibus, nam aut assentiendum est nulla cum gravitate paucis, aut frustra dissentiendum; y en la *epist. famil. ad Dion. Cassium, lib. 12. epist. 2. Ego, qui si loquar de Republica quod oportet, insanus: si quod opus est, servus existimor sit, ac oppressus, & cautus quo dolore se debeo.* Mirando a este principio, entenderèmos ser fundada en razon la alabança que Plinio en su Panegyrico atribuye a Trajano, porque en su tiempo floreciò esta libertad en el Senado, que en el de Domiciano su antecessor avia estado tan oprimida: *Iam*, inquit, *ante eum consulere, quod dum totus Senatus sub exemplo tui sedit, cum interea nihil præter Consulem ageres, interrogavit quisque quod placuit dissentire, dicere, & copiam Iudicis sui Reipublicæ facere tutum fuit. Consilii omnes, atque etiam dinumerati sumus, victique sententia, non prima, sed melior; at quis ante alloqui, quis dicere audebat, præter miseros illos qui primi interrogabantur. Cæteri quidem dejecti, & attoniti, unus, solusque censebat, quod sequerentur omnes, & omnes improbarent in primis ipsi qui censuerat. Adeò nulla magis omnibus displicent, quàmque sic fiunt tanquam omnibus lateant.* Y declarase mas este lugar de Plinio con otro del mismo, *lib. 8. epist. ad Arist.* donde mostrando quan contrarios, y dañosos efectos resultavan de la opresion en que Domiciano tenia puesto al Senado, dize assi: *Idem prospeximus Curiam, sed Curiam trepidam, & elinguem, quum dicere quod velles, periculosum; quod nolles miserum esset*; y no le perdonò esta falta el Senador Crispo Iuvenal *en su Satyra*, antes porque reparando en algunos temores, y respetos particulares, se dexava llevar de la corriente, deviendo con mas razon aventurar la vida por la verdad, le reprehende de esta manera:

Ille igitur nunquam dirigit brachia contra
Torrentem, hæc Civis erat qui libere posset
Verba animi proferre, & vitam impendere vno.

Esto es lo que me ha parecido mas a proposito para fundar, y exornar la respuesta que dì a lo que V.P. me pregunto, y quedarè bastantemente satisfecho del trabajo que he passado en escrivillo, si V.P. se sirviere de honrar estos renglones, leyendolos; y estè cierto, suplicoselo, que desde que los comence, fue con miedo, y respeto de que avian de llegar a sus ojos.

Curam habe de bono nomine; hoc enim magis permanebit tibi, quã mille thesauri præciosi, & magni; Bonæ vitæ numerus dierum, bonum autem nomen permanebit in ævum.

Ecclesiastic. cap. 41.

Vt terreatis Vivos, malè tractetis, & Mortuos.

Optat. Milevit. lib. 6.

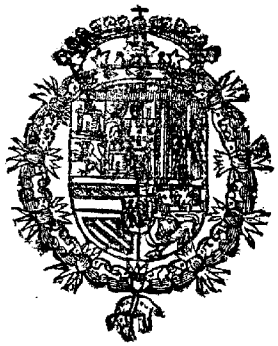
EL DOCTOR

DON IVAN DE SOLORZANO PEREIRA, CAVALLERO DEL ORDEN DE SANTIAGO, DEL CONSEJO DE SV MAGESTAD EN LOS SVPREMOS DE CASTILLA, Y DE LAS INDIAS, SIENDO FISCAL DEL DE INDIAS.

CON LOS BIENES, Y HEREDEROS DEL GOVERNADOR D. FRANCISCO VANEGAS, CABO QVE FVE DE LAS GALERAS DE CARTAGENA.

SOBRE SI SE PUEDEN SECUIR, Y SENTENCIAR CONTRA ellos los cargos que quedaron hechos al dicho Don Francisco, aunque èl aya muerto, pendiente este pleito.

Y GENERALMENTE SOBRE TODOS LOS CASOS EN QVE se puede inquirir, y proceder contra los Iuezes, y Ministros difuntos, en visitas, demandas, y residencias.



En Madrid, Año M. DC. LX.

SVMARIO DE LOS PVNTOS principales de esta Alegacion.

1 REfierese el caso deste pleito.
2 Lo que en èl se pretende por parte del Fisco.
3 Los puntos que inciden en este pleyto, son muy frequentes, y practicables.
4 Las questiones frequentes, y quotidianas se han de estudiar, y tratar con cuidado.
5 La muerte regularmente extingue los delitos, y penas corporales, y pecuniarias dellos.
6 Pruevase, y exornase largamente la dicha regla.
7 Declarase la *l. si pœna, D. de pœnis*, y que quiere decir en ella *commentitio iure*, y si se lee à *constituto iure*.
8 Ponderanse otros textos de derecho Civil, Canonico, y del Reino en confirmacion de la dicha regla.
9 Refierense muchos Autores que tratan ex professo de la dicha regla.
10 Sentencia que se pronuncia contra los muertos, y aun en su favor, es nula, conforme a otra regla de derecho.
11 Razones varias, en que se pudieron fundar, ò fundaron las dichas reglas.
12 Los muertos no sienten, y se eximen del juizio humano, porque passan al Divino.
13 A los yà constituidos en el articulo de la muerte, no se les pone penitencia quando se confiessan.
14 La muerte se llama caso fortuito, y lo vltimo de las penas.
15 Ponderase la razon del I. C. *in d. l. si pœna*, en la qual no reparan los DD.
16 Las penas de los delitos, a que fin se encaminan?
17 La regla dicha de que la muerte acaba los delitos, tiene muchas limitaciones, de las quales se puede casi hazer otra regla mas general.
18 Refierense muchos Autores que juntan las dichas limitaciones.
19 Refierense algunos que las tocan en materia de residencias.
20 *Primera limitacion*, si en vida del visitado, ò residenciado se contestò el pleito de capitulos, ò demandas, y cargos, passa à sus herederos.
21 La litis contestacion conserva, y perpetua las acciones, y penas pecuniarias, y pruevase con muchas leyes.
22 Ponderase para lo dicho la *ley 15. tit. 1.* y la *l. fin. tit. 9. part. 7.* y otras del fuero, y del estilo.
23 Refierense los Autores que tratan desta limitacion.
24 Dase, y exornase la razõ della, que es el quasi contrato que se celebra en los juizios.
25 La litis contestacion obra muchos efectos, y la ley de Partida la llama *Ley ferida de palabras*.
26 Los pleitos criminales, quando se dirán contestados, remissivè.
27 La contumacia, y rebeldia del residenciado, se tiene por litis contestacion.
28 *Segunda limitacion*, en las acciones satisfatorias, ò rei persecutorias, las quales passan a los he-

herederos indistintamente, y como, y porquè? & n. 37.

29 Ponderase en prueva desta limitacion la *l. vnica, C. ex delict. defunct.* & *l.* 25. *tit.* 1 *part.* 7.

30 Ponderase la *l. Caius Seius, ad Syllamianum.*

31 Ponderase la *l. in heredem, D. de calumniat.* y otras muchas que tratan destas acciones rei persecutorias, y descubrese la naturaleza della.

32 Refierese vna doctrina magistral de la *glossa in l. in honorarijs, D. de oblig. & action.*

33 Todo lo que huviere llevado mal el Iuez difunto, se puede cobrar de qualquiera en cuyo poder se hallare.

34 Los herederos no se han de enriquecer con el delito ageno: exornase esta razon.

35 La razon referida està fundada en equidad natural, y se amplia, aora se halle en poder de los herederos la cosa mal llevada, aora los intereses, y provechos della.

36 Los herederos en este caso no estaràn obligados a pagar mas de lo que heredaron, aunque no ayan hecho inventario.

37 Refierense muchos Autores que aprueban, y declaran la dicha limitacion, y dan la razon de ella.

38 Refierese vna notable decision de Antonio Fabro cerca del juizio que se puede seguir con los herederos, y sobre cobrar las costas, y daños del pleito, que començaron con el difunto, yà que por su muerte no puedan pedir otra cosa.

39 *Tercera limitacion*, en los delitos publicos en que en vida del reo huvo condenacion.

40 Ponderase en prueva della la *l. ex iudiciorum, D. de accusat.* y la *l.* 23. *tit.* 1. *p.* 7.

41 Refierense los Autores que ponen esta limitacion.

42 Dase la razon, porque en los juizios publicos es necessaria condenacion, y no basta litis contestacion, como en los privados.

43 Los Autores Griegos leen la *d. l. ex iudiciorum*, con disiunctiva, ò alternativa, los quales se reprueban.

44 Muchos ay que dizen, que no basta que aya avido sentencia condenatoria, si està apelado de ella, ò se puede apelar.

45 Ponderase por esta opinion la *ley si quis 6. C. si reus, vel accusat. mort fuerit.*

46 La contraria es mas comun, y ver verdadera, y refierense los Autores que la siguen.

47 La sentencia condenatoria que requiere la *d. l ex iudiciorum*, se entiende de la primera.

48 Quando la ley no distingue, se ha de entender generalmente.

49 La sentencia tiene por si la presuncion del derecho, aunque se aya apelado della.

50 Ponese la verdadera distincion, y resolucion deste punto.

51 Quando la pena pecuniaria se pone principal, y señaladamente en la sentencia, y no como accessoria de la corporal, passa a los herederos, aunque se aya apelado della.

52 *Ley si quis 6. in 2. part. C. si reus, vel accus. mort. fuer.* se pondera por esta doctrina, & *l.* 3. *C. si pend. appellat mors interv.*

53 *Ley vnica, D. eod.*

54 *Ley* 23. *tit.* 1. *p.* 7.

55 Refierense muchos Autores que siguen la dicha distincion.

56 Quando se dirà que la sentencia condena en pena pecuniaria, ò con-

confiscacion de bienes principalitèr,ò accessoriè?

57 Quando se deve juzgar vna causa por civil,ò por criminal?

58 Aunque la pena se aplique al Fisco, se puede la causa llamar, y tener por civil.

59 Aunque muera el residenciado, ò capitulado, pendiente la apelacion, se puede pedir que se siga la causa por el capitulante, para las costas,y daños del pleito. Y por los Iuezes, y sus Ministros,para los salarios.

60 La condenacion, y satisfacion de las costas,se ha siempre de procurar mucho,ibidem.

61 El juizio de la defercion de la apelacion, se puede tambien seguir con los herederos, ò procurador que dexò el difunto.

62 *Quarta limitacion*, en los que mueren concluso el pleito, ò convictos,ò confiessos,ò en delitos notorios,*& num.*65.

63 Estar concluso el pleito, y probado el delito, obra lo mismo que estar sentenciado, y condenado.

64 El delito confessado por el reo, ò el que es notorio,se tiene ya por juzgado,y condenado.

65 La confession ficta, que resulta de la contumacia, obra lo mismo.

66 Si bastarà que esta confession sea extrajudicial.

67 La confession de la parte sobrepuja todas probanças,y es reina dellas.

68 *Quinta limitacion*, en los delitos de heregia, lesa Magestad, sodomia,incesto,y assaltato,y otros que sean desta gravedad.

69 En los casos que pocas vezes suelen acontecer, no nos devemos embaraçar.

70 En los Iuezes nunca se han de presumir, ni recelar excessos graves.

71 Tratar del castigo, ò practica de delitos atroces, y extraordinarios, es enseñarlos, y facilitarlos.

72 Refierense muchos textos, y Autores, que en comun tratan de la limitacion de los dichos delitos.

73 *Sexta limitacion*,en cohechos,y barateria,y que sea cohecho.

74 Reperundarum iudicium,que quiere dezir, y porquè tiene este nombre?

75 Cohecho,de donde trae su etymologia, segun Parlad. Bobad. y Covarr.

76 Barbecho, de donde; y otras nuevas etymologias de cohecho.

77 Barateria,si es lo mismo que cohecho, ò en que se distingue quando se incurre.

78 Barateria, de donde tomò el nombre.

79 Pruevase esta limitacion con muchas leyes de derecho comun, y del Reino.

80 Pruevase con la comun de infinitos Autores.

81 Penas deste delito quales son, por la ley de Partida?

82 Refierese el juizio que en Roma se diò contra Ceci io Clasico, Proconsul de Andaluzia, despues de muerto, por este delito.

83 El Emperador Antonio Pio no dexava à los hijos de los Governadores de las Provincias mas hazienda de la que quedasse, satisfechos los provinciales.

84 Refierese otro Edicto mas riguroso del Emperador Zosimo.

85 La razon porque estos delitos passan a los herederos, y lo que de su gravedad dizen Quint. y

Asconio Pediano.

86 Ciceron se quexa, que los que son embiados a las Provincias para defenderlas de los enemigos son los que mas las talan, destruyen, y roban: Casiodoro dize, que no ay cosa en los Iuezes mas fea que los cohechos.

87 Dase la razon de convenencia desta limitacion con Aneo Roberto, y exornase con vn insigne lugar de Quintiliano.

88 Refierense las palabras de Aneo Roberto.

89 Refierense otras palabras de Bobadilla, notables, y muy en nuestro caso.

90 De las residencias, y penas de los cohechos, no se escusan los que se componen con las partes.

91 *Septima limitacion*, de los robos, vsurpaciones, fraudes, y alcances de haziendas, ò rentas Reales, publicas, ò sagradas.

92 Ponderanse los textos de derecho comun, que pruevan esta limitacion, y que se estiende, no solo al interes, sino a las penas.

93 Ponderase la *ley 7. & 8. tit. 1. part. 7.* que prueva lo mismo.

94 Refierese la comun opinion de muchos Autores que la exornan, y declaran.

95 Publio Scipion Africano despues de muerto fue convenido por las quentas, y gastos del Erario.

96 Refierense remissivamente las graves penas que se incurren por estos delitos.

97 *Octava limitacion*, que es la del caso deste pleito, en la vsurpacio, ò fraudes de derechos Reales, y penas de comisos.

98 Ponderase la *l. fraudati*, y la *l. sommissa, de pub. & vectigal. & l. 2. tit. 4. lib. 7. part. 5.*

99 Refierense muchos Autores, que aprueban, y tratan esta limitacion.

100 Estiendese no solo a los dueños de las mercaderias, sino a los que les ayudan a ocultarlas, ò a defraudar los derechos, y comisos dellas.

101 Los Iuezes, y Ministros que a esto ayudan, cometen mayor delito que los dueños: y porquè?

102 Los pecados, y delitos de los Iuezes, se deven castigar con mas rigor, ex Plinio, & Casiodoro.

103 Otro lugar de Casiodoro, que habla en Ministros Militares, que es nuestro caso.

104 Otro que trata de como se han de castigar estas connivencias, ò dissimulaciones de los Iuezes.

105 Ponderase, y exornase la *l. vltima, C. ne Sanct. Baptis. iter*, que pone la pena del talion a los Iuezes negligentes, ò conniventes.

106 *Nona limitacion*, en tratos, contratos, edificios, y graugerias.

107 Refierense las leyes de todos derechos, que prohiben los dichos tratos, y contratos, y edificios, y los Autores que hablan de ellos.

108 Refierense especialmente todas las cedulas, y ordenanças de las Indias, que tratan de la dicha prohibicion: y ponderase como se fueron agravando las penas della, y que se incurren ipso iure.

109 Por cedula del año de 1619. se equiparan estos excessos a los cohechos.

110 El señor D. Rodrigo de Aguiar haze ley particular de las dichas cedulas en su Recopilacion.

111 En el Perù ay ordenanças mas apretadas, hechas por los Virreyes para la dicha prohibicion, y las juran los Corregidores, y se les dàn con sus titulos.

112 En el Consejo se les toma expressamente el mismo juramento.

113 Refierense los Autores que tratan de las razones que ay para prohibir tan apretadamente los tratos, y contratos de los Iuezes.

114 Los Iuezes tratantes, y negociantes no pueden administrar justicia libremente, ni dexar de hazer agravios, y opresiones a los subditos con quien negocian.

115 Vender barato, es como donar.

116 La autoridad, y mano del Iuez, no dexa libre el consentimiento del subdito.

117 Todos los contratos de los Iuezes, incluyen en si alguna especie de cohecho, ò barateria.

118 Ponderase vn insigne lugar de Ciceron, en prueva de lo referido.

119 Salarios competentes se dàn a los Iuezes, porque se sustenten, y contenten con ellos, y no entiendan en tratos, y grangerias.

120 Por la misma razon no pueden recibir dadivas, ni presentes, aunque sean en poca cantidad, vel de escuentis, & poculentis.

121 Comiençase a tratar del punto, si las penas de los tratos, y contratos de los Corregidores passan a los herederos.

122 Dizese que este punto es nuevo, y no tocado in terminis por otros Autores, y que no habló del Avendaño.

123 Resuelvese affirmativamente, porque estos tratos incluyen en si especie de cohechos, y barate-rias.

124 Las leyes penales, y odiosas no se suelen estender facilmente a otros casos.

125 Limitase esto quando miran al bien publico, y evitan pecados.

126 Item quando aliàs la ley quedaria illusoria, y frustrada.

127 La muger casada que no puede cõtraer, ni obligarse sin autoridad de su marido, tampoco puede hazer confesiones de obligaciones passadas.

128 Las leyes penales, se estienden por escusar absurdos, ò a los casos concernientes, ò equiparados.

129 Si lo dispuesto en los cohechos no se estendesse a los contratos de los Iuezes, eludirian por esta via las penas de las leyes, y ordenanças.

130 Las penas de los Iuezes contratantes, estàn impuestas, y se incurren por las cedulas, y ordenanças de las Indias ipso facto, vel ipso iure.

131 Las penas, y condenaciones que se imponen ipso iure, passan a los bienes, y herederos de los reos difuntos, y se pueden cobrar dellos.

132 Esta doctrina, y ponderacion es muy importante, y puede tambien servir de *limitacion general*, nempè, que passen a los herederos todos los cargos de visitas, y residencias en que la pena se halla impuesta ipso iure.

133 Ponderase en prueva della la *l. Cajus ad Syll.* & *l.* 3. §. *quod autem*, D. *quod quisque iuris*, y otros textos.

134 Pruevase con autoridad de Doctores antiguos.

135 Alegansse assimismo en prueva de

della muchos modernos.

136 Especialmente los señores Gregor.Lop.y Covarr.

137 Las palabras de que vsan las dichas cedulas, y ordenanças, inducen pena ipso iure, y otras qualesquier que ponen condenacion desde luego, ò denoten tiempo preterito.

138 Lo mismo dizen algunos, si la ley, ò el estatuto vsa de la palabra enixas, y geminadas.

139 Estas leyes, y penas, por mirar al bien publico, y jurarse por los Iuezes, no se han de regular por las sutilezas de el derecho civil.

140 La regla *morte delicta extinguuntur*, no procede de derecho Canonico, el qual obliga siempre a los herederos a exornar la conciencia del difunto, maximè interviniendo juramento.

141 Pruevase *esta limitacion*, y dizese quan general es, y digna de observar para esta materia.

142 El derecho Canonico se guarda en todas partes en materias concernientes al alma. Abad, Felino, y otros son de opinion, que las penas, y confiscaciones impuestas ipso iure, se deven en el Fuero de la conciencia desde el punto que se comete el delito.

143 Esta doctrina no es muy cierta antes de aver sentencia declaratoria, pero despues della, procede sin duda.

144 El Consejo ha sentenciado muchas vezes este cargo de tratos, y con tratos despues de la muerte de los reos, y estos exemplares bastan para hazer ley.

145 *Decima limitacion*, en las penas de los Oidores, y otros Magistrados, que se casan en sus distritos.

146 Refierense las leyes del derecho comun, y del Reino, y las cedulas, y ordenanças de las Indias, que tratan desta prohibicion.

147 Ponderase lo mucho que por las dichas cedulas se ha estrechado esta prohibicion, y que sus penas se imponen ipso iure.

148 Pruevase con este supuesto, que passan a los bienes, y herederos.

149 En el contrato del matrimonio se requiere mas entera libertad que en otro ninguno.

150 Esta libertad cessa, quando interviene el temor, ò respecto del Magistrado.

151 Ponderase la *l.vnica, C.si rect.Provinciæ*.

152 Quando la pena que se impone ipso iure no cae sobre bienes propios del delinquente, sino sobre algun oficio publico, ò beneficio que se le quita, se deve en el Fuero de la conciencia, *& nu.155*.

153 Quien retiene el oficio, y cobra su salario, despues de aver incurrido ipso iure, en perdimiento dèl, es visto llevarlo sin titulo, è indevidamente.

154 Los oficios concedidos por el tiẽpo que fuere la voluntad del Principe, se juzgan ser perpetuos, si los Ministros no cayeren dellos por sus culpas.

155 Quien no cumple la condicion del contrato, a si proprio deve imputar la resolucion dèl.

156 Contra los herederos del Oidor muerto, que se casò en el distrito, se puede proceder, para que buelva los salarios.

157 *Vndecima limitacion*, en la qual se trata, si las penas impuestas ipso iure passan, aun antes que se pronuncie sentencia declaratoria.

158 Refierenſe muchos Autores que requieren que preceda la dicha ſentencia.

159 Pruevaſe, que la contraria opiniõ es mas verdadera, y no menos comun.

160 Fundaſe eſta, y reſpondeſe a los argumentos de la otra.

161 La ſentencia declaratoria, caſo que ſea neceſſaria, es para la execucion, no para la condenacion, ò incurſion de la pena.

162 Y baſta que ſe dè, y pronuncie deſpues de muerto el reo, contra ſus bienes, y herederos.

163 Con eſta diſtincion ſe concuerdan bien las opiniones encontradas.

164 El Principe puede diſponer deſde luego, como de hazienda ſuya, de las penas, y confiſcaciones que ſe incurren ipſo iure.

165 La ſentencia declaratoria no es neceſſaria, quando la ley dize: *ſin otra condenacion.*

166 *L. fin. tit. 3. l. tit. 2. 9 lib. 2. ordin. & l. 1. tit. 18. lib. 2. Recop. explicantur.*

167 *Duodecima limitacion*, de los delitos de comiſsion, ò omiſsion en caſos graves.

168 Las penas de los delitos, ò exceſſos de los Iuezes que no ſon muy graves, no paſſan a los herederos.

169 Proviſiones para reſidenciar a los ya difuntos, con que clauſulas ſe ſuelen deſpachar en los Conſejos.

170 Aun contra los Iuezes vivos no ſe han de hazer cargos por culpas livianas.

171 Si por el exceſſo, ò deſcuido del Iuez ſe probaſſe aver venido daño conſiderable a la Republica, ò a algun particular, ſe puede pedir la ſatisfacion a ſus herederos.

172 Ponderanſe para eſto la *l. 4. §. fin. de dam. infect. el auth. Scenicas, collat. 5. & l. fin. C. de pact.*

173 Refierenſe los Autores que ponen, y ſiguen eſta limitacion.

174 Pruevaſe, que no es neceſſario que en eſtos caſos ſe aya conteſtado el pleito con el difunto.

175 Los Iuezes negligentes incurren en varias penas, remiſsivè.

176 Los delitos de comiſsion ſe tienen ſiempre por mas graves, que los de omiſsion.

177 *Decimatercia limitacion*, de las demandas de mal juzgado.

178 Apuntanſe muchas queſtiones que cerca deſtas demandas ſe ſuelen ofrecer, y los Autores que tratan dellas.

179 Trataſe in ſpecie ſi paſſan a los herederos, y explicaſe la *l. Iulianus 16. D. de iudicijs.*

180 Danſe las razones porque Iuliano fue notado en eſta parte por otros I. C.

181 Si ſe probaſſe que el Iuez juzgò mal por ſoborno, paſſaria eſta accion a los herederos.

182 Lo miſmo ſe podrà defender generalmente en qualquier mal juzgado, atendiendo el derecho Canonico, el qual nunca repara en los apices, y ſutilezas del Civil.

183 En el mal juzgado por impericia, interviene lata culpa, que ſe equipara al dolo.

184 El Iuez que acepta cargos de judicatura, deve mirar ſi es ſuficiente para adminiſtrarlos como ſe requiere.

185 Refiereſe in termiais vn Conſe-

sio de Manuel Mendez Cardoso, en que trató esta question, con gran tino examine, y resuelve, que estas causas de mal juzgadas pasan a los herederos.

186 *Decimaquarta limitacion*, en la pena de la infamia.

187 Los juizios, ò delitos publicos irrogan infamia a los que los cometen.

188 Bobadilla es de opinion, que muerto el reo, no se puede tratar de la pena de la infamia.

189 Refierense los casos de Caio Licinio, y Cecilio Clasico, en que despues de muertos se trató de su fama, y notase el error de Valerio Maximo.

190 La *l. 7. tit. 1. part. 7.* ibi: *Como quiere que la fama finque*, se declara, y exorna.

191 La fama es inmortal, y deve preferirse a las ganancias, que se acaban con la vida.

192 Por parte del Fisco nunca se suele tratar de la pena de la infamia, despues de muertos los reos, sino es en delitos de Lesæ Majestatis divinæ, vel humanæ, y como, y dentro de que tiempo se ha de intentar en ellos este juizio?

193 Si los herederos del residenciado, ò capitulado le quieren defender, para que quede salva su fama, y opinion, bien lo pueden hazer, aunque Salicero tuvò lo contrario.

194 Aun a los estraños se los deve permitir la misma defensa.

195 La *l. sibi* 9. *Seia, D. de adimend. legat.* se pondera por singular, y capital en esta materia.

196 Refierese una decision in terminis de Georg. Cabedo.

197 *Decimaquinta limitacion*, de los herederos del fiador muerto.

198 La glosa seguida por muchos, *in §. 1. inst. de fidejuss.* siente, que muerto el fiador de qualquier criminal, quedan sus herederos libres de la fiança.

199 Repruevase esta opinion, porque esta fiança no obliga por el delito, sino por el contrato.

200 La obligacion de la fiança regularmente passa à los herederos.

201 Los herederos del fiador del residenciado solo quedarán libres, quando huviere tambien muerto el mismo residenciado, y en los casos en que las penas no passan a sus herederos.

202 Los fiadores, ora intercedan por contrato, ora por delito, dexan igualmente obligados a sus herederos.

203 Quando la fiança no se haze por el maleficio, sino por la paga de la pena dèl, es llano que passa esta obligacion a los herederos del fiador.

204 *Decimasexta limitacion*, del tiempo en que se han de intentar las dichas acciones en los casos que passan a los herederos.

205 El termino de la residencia es legal, y en passando, induce prescripcion para no bolver a tratar de las causas della.

206 Si no se ha publicado residencia contra el Juez muerto dentro de que tiempo se podrà publicar contra sus herederos?

207 Los delitos publicos no se prescriben regularmente, ménos que por veinte años, y las acciones civiles que dellos resultan por veinte.

208 Quando por razon dellos se trata de pedir a los herederos del difunto, se ha de hazer dentro de cinco años.

209 En el crimen repetundarum, ò de cohechos, y baraterias, y

otros que inciden en estos, parece que solo dura la accion vn año contra los herederos, y por què?

210 Intentase, que esta opinion no puede proceder de iure Canonico, ni quando se trata de solo cobrar el interès de lo mal llevado, y explicase la *ley Sabinus*, ibi: *Calculi ratione, D. de dolo.*

211 *Decimaseptima*, del modo que se ha de tener en seguir, y sentenciar estas causas contra los herederos, ò fiadores del residenciado.

212 La instancia començada con el difunto, passa à sus herederos, y la han de tomar en el estado en que èl la dexò.

213 Si el difunto dexò procurador hecho ya señor de la instancia, con èl, y contra èl se podrà proseguir, y sentenciar la causa, y prejudicar a los herederos.

214 Sino dexò procurador, y el juizio quedò començado con el difunto, ò yà concluso, como se ha de ver el Iuez para proseguirle, ò sentenciarle contra los herederos.

215 Si el juizio se ha de començar de nuevo contra los herederos, en los casos que passan a ellos, es forçoso citarlos, y oirlos.

216 Aviendo muchos herederos del reo, quando bastarà citar a vno dellos?

217 Sino se supiesse donde estàn los herederos, ò estuviessen en partes muy remotas, bastarà criarles vn defensor.

218 Al tal defensor no se le ha de dar termino para buscar, ò consultar los herederos.

219 Ni se le permite vsar de dilaciones, ò escusas.

220 El modo que se ha de tener en formar, y concebir la sentencia en los cargos, que passan a los herederos.

221 En los cargos de visita, como no se dà copia de los testigos a los visitados, tampoco se deve dar a sus herederos.

222 Lo regular del derecho es, que en todos los processos, aunque sean de residencias, y capitulos, se dè copia de los testigos.

223 Qualquier cosa que se aparta de lo regular del derecho, es odiosa, y se ha de restringir, y bolver a reducir a èl con facilidad.

224 La calidad del juizio, ò obligaciõ, no se deve mudar por la persona de los herederos.

225 El processo secreto de visita, es comun para con todos los visitados, y no se ha de diferenciar en el de vnas personas a otras.

226 La causa principal, y final que se lleva en vna cosa, es la que se ha de atender.

227 Los herederos no pueden formar agravio, de que se haga con ellos lo que con el difunto, a quien representan.

Caso,

Caſo, y eſtado del pleyto.

EL caſo, * y eſtado de eſte pleyto es, que el Conſejo 1
diò comiſsion al Contador Pedro Guiral, que lo era de el Tribunal de cuentas de Santafe, para que averiguaſſe los delitos, y exceſſos, que los Cabos, y Oficiales de las Galeras reformadas de Cartagena avian hecho en fraude de la Real hazienda, y buena adminiſtracion de las dichas Galeras. Y aſsimiſmo, para averiguar la ocultacion que Don Franciſco Vanegas, Cabo que avia ſido dellas, y otros Oficiales avian hecho de cantidad de ropa, y baules ſin regiſtro, que en las dichas Galeras avian paſſado a Puertobelo el año de 1613. defraudando a ſu Mageſtad ſus derechos Reales.

El dicho Contador ſubſtanciò eſtas cauſas conforme al tenor de ſu comiſsion, ſacò cargos contra D. Franciſco; dio traslado dellos al Procurador, que ſaliò a defenderle con poder baſtante: oyò ſus deſcargos, y concluſa legitimamente la cauſa, pronunciò ſentencia, en que condeno al dicho D. Franciſco a que reſtituyeſſe a la Real hazienda cantidades conſiderables, y en otras penas pecuniarias, aplicadas a la Camara de ſu Mageſtad, y gaſtos de ſu comiſsion.

Deſta ſentencia apelo la parte de D. Franciſco, y ſe preſentò en el Conſejo, y ſe traxeron a èl los autos originales: Y eſtando ya en poder del Relator, y Eſcrivano de Camara, parece murio el dicho Don Franciſco.

Sus herederos acudieron a pedir, que eſta cauſa ſe vieſſe, y determinaſſe en el Conſejo en el dicho grado de apelacion: Y aviendoſe empeçado a vèr, ſe tuvo noticia extrajudicial, de que el dicho D. Franciſco era muerto, y ſe ceſsò, ò ſobreſeyò en la viſta de los cargos. Porque ſegun parece (aun ſin tratar dello los dichos herederos) huvo quien dudaſſe, ſi podia ya aver condenacion ſobre ellos, por ſentir, que ſe avian extinguido del todo con la muerte del dicho Don Franciſco.

Pre-

Pretenſion del Fiſcal.

2 EL Fiſcal * pretende, que no ſolo en eſte caſo, en que el negocio eſtava yà tan adelante, ſino aun en todos los que ſuelen ſuceder, y deducirſe en viſitas, y reſidencias, ſe puede proceder contra los Iuezes, y Miniſtros que mueren deſpues de averſe començado eſtos juizios, y en muchos de ellos, aun quando mueren antes de començarſe.

Y que eſtas cauſas ſe pueden ſeguir, ſubſtanciar, y ſentenciar contra ſus bienes, y herederos, y que baſta citarles para que las tomen en el eſtado que las hallaren. Y que aun eſto ſe podrà eſcuſar, ſi los difuntos huvieren dexado procurador que aya ſalido a ellas, y eſtuviere hecho ſeñor de la inſtancia.

Que eſte punto es muy importante, y frequente.

3 YPorque * eſtos puntos ſon en ſi de mucha importancia, y ſe ofrecen muy de ordinario, eſpecialmente en eſte Real Conſejo de las Indias, donde caſi las mas vezes ſuelen morir los viſitados, ò reſidenciados pendientes ſus cauſas, aſsi por ſer tantas, y tan graves las que ay que deſpachar deſte genero, como por averſe de traer de Provincias tan remotas; conviene mucho tratarle con diſ-
4 tincion, y cuidado, y tomar en el fixa, y cierta reſolucion. * iuxta conſilium Pauli I.C. *in l. legavi 26. in princ. D. de liberat. legat.* ibi: *Et plenius rogo, quæ ad hoc ſpectant, attingas, quotidiana enim ſunt, l. iuſto 44. D. de vſucapion.* ibi: *Propter aſsiduam, & quotidianam comparationem ſervorum*, cum alijs latè traditis à Radulphò Fornerio *lib. 1. rerum quotidian. cap. 1.*

Con la muerte ſe acaban regularmente los delitos, y ceſſan las penas corporales, y pecuniarias dellos.

5 DIgo, pues, que la duda pudo fundarſe * en la comun, y vulgar regla de derecho, que dize, que todos los delitos, aora ſean de los que llaman *Publicos*, aora de los que llaman *Privados*, ò *Particulares* ſe acaban con la muerte, aſsi por lo tocante a las penas cor-

po-

porales, como a las pecuniarias de publicacion, ò confiſcacion de bienes, que por razon, y caſtigo dellas eſtàn eſtablecidas. De tal ſuerte, que como no ſe pueden executar contra los yà difuntos, tampoco ſe executen, ni ayan lugar contra ſus bienes, ni contra ſus herederos.

Eſta * regla ſe ſaca de la *ley 3. l. defuncto 6. D. de publicis iudicijs, l. ex iudiciorum 20. D. de accuſation. l. vlt. ad leg. Iul. Maieſtat.* ibi: *Is qui in reatu decedit, integri ſtatus decedit: extinguitur enim crimen mortalitate. &c. l. ſi pœna 20. D. de pœnis*, ibi: *Si pœna alicui irrogatur, receptum eſt commentitio iure, ne ad hæredes tranſeat.* Donde aquellas palabras, * *Commentitio iure*, de que vſa el I.C. Paulo, no quieren dezir: *Deducto ex commentis Iuriſconſultorum*, como lo interpreta Accurſio, ni *Novo recènſque excogitato, nullòque exemplo inſtituto, ac veluti fictitio*, como expone Budeo *in annotation. poſteriorib. ad Pandect.* a quien refiere, y ſigue Simon Scard. y Ioan Kalino *de verb. iur. verb. Commentitium ius*, Calepin. *eod. verb.* ſino antes antiquo, & apud exteros etiam vſitato, como advierte, y prueva Dionyſio Gothofredo *in notis ad eand. leg.* O avemos de leer *Conſtituto iure*, como intenta Pedro Fabro *in l. ſicuti pœna 38. D. de reg. iur pag.* 174. y al parecer con mucha razon, porque en la *l. conſtitutionib. 33. D. de obligat. & action.* avia dicho el miſmo I.C. Paulo: *Conſtitutionibus oſtendi hæredes pœna non teneri*, & Vlpian. *in l. 1. D. de privatis delict. Civilis conſtitutio eſt, pœnalibus actionibus hæredes non teneri, nec cæteros quidem ſucceſſores.* 6 7

Las quales leyes * pruevan la miſma regla de que vamos tratando, y tambien *d. l. ſicuti pœna*, dum inquit: *Sicuti pœna ex delicto defuncti hæres teneri non debet, &c.* y la *l. pupillum 111. §. 1. eod. tit.* ibi: *In hæredem non ſolent actiones tranſire, quæ pœnales ſunt ex maleficio: veluti furti, damni, iniuriæ, vi bonorum raptorum, iniuriarum, l. aut privatim 10. l. in Senatuſconſultum 15. D. ad Senatuſconſ. Turpil.* vbi DD. vocant abolitionem legalem hanc, quæ contingit per mortem accuſatoris, vel accuſati, *l. 1. & 4. C ſi reus, vel accuſ. mort. fuer. l. vlt. C. de iure fiſci, lib. 10. § non tamen, inſtit. de perpet. & tempor. action.* Et de iure Canonico probatur *in cap. admonere 32. q. 2. cap. cauſam quæ el 2. vbi gloſ. cui filij ſint legit. cap. à nobis el 2.* & ibi gloſ. *de ſentent. excomm.* Y de nueſtro derecho del Reino la *l. 7. tit. 8 part. 3.* ibi: *La muerte deſtaja los hierros que fizo el finado en ſu vida, è las penas que de-* 8

de-

devia sofrir por ello, l.7.tit.1.part.7. ibi: *Acusado puede ser todo home mientras viviere de los hierros que ouiesse fecho: mas despues que fuesse muerto, non podria ser fecha acusacion dèl, porque la muerte desata, & desfaze tambien a los hierros, como a los fazedores dellos.*

9 Y pudieranse alegar * otros muchos textos, y doctrinas, que para este mismo intento vltra Scribentes in eisdem iuribus latissimè, & vsque ad nauseam congerit Sebastianus Medicis *in tract. mors omnia solvit, 2.p.conclus.32.* Farinac. *1.tom.crimin.q.10.num.36.* Peregrin. *de iure fisci, lib.4.tit.5.* & vltra relatos ab eis Cardinal. Tuschus *pract. concl.iur.verb.Hæres, concl.68.verb.Mors,* & *verb.Mortuus, concl.391. & 396.* & *verb.Pœna, concl.256.* Pet.Barbosa *in l.si filius familias 15. cum l.seq.D.de iudicijs,* Petr.Caball. *resolut.crimin.cent.3.resol.298. num.3.* And.Gaill. *de pace publica, lib.1.cap.20.* Tiber. Decian. *lib.5. crimin.cap.57.num.1.* Ioann.Sichard. *in l.vnic.C.ex delict.defunctor.* Cald.Pereira novissimè *in commentar. analyt.ad eand.l.3.part.num. 1. & seqq.* Menoch. *cons.99.lib.1.* Phædus *decis.131.tom.2.* Bertazol. *cons.crimin.33.lib.7.* Marc.Ant.Eugen. *cons.21.* Annæus Robert. *lib. 1. rer. iudicatar. cap.10.* & Anton.Faber. *in suo Codice, lib.4. tit. 12.* Et huc respiciens, inquit notabiliter Angelus *in tract.de maleficijs, verb.Qui Dominus Iudex, num.41. Mortem omnia delicta tollere, & contra mortuum inquiri non posse, formatàmque inquisitionem circunduci debere.*

Contra los muertos, ni aun en su favor no se puede dar sentencia.

10 TAmbiẽ pudo fundarse la dicha duda en * otra regla de Derecho, que dize, que contra los difuntos no se puede dar, ni pronunciar sentencia en negocios civiles, ni criminales, y que si se diere, es ninguna, vt *in l.de qua re, §.fin.de iudic.l.in summa 49. §.fin. D.de re iudic.l.penult. D.quæ senten.sine appellat.rescind.l.15.tit.22. partit.3.* cum multis alijs, quæ præter Scribentes in eisdem iuribus, tradit Roman. *sing.522.* Angel. *cons.233.* Medicis *vbi supr.concl.101.* Vivius *decis.53.num.fin.lib.1.* Nicolaus Reusnerus *decis.22.num.18. lib.2.* Ioan Francisco del Castillo *decis.Sicil.60.num.6.* Vincent.de Franchis *decis.245.1.part.* Mastrill. *decis.137.* Surd. *cons.99.ex nu.11. vol.1.* Bernard. Græveus *pract.conclus.lib.1.concl.109.consid.1.* Tuschus *verb.Sententia, concl.136. & d.concl.391. & 396.* Vantius *de nulli-*

litatib. tit. de nullit. ex deffect. iuriſd. dict. num. 106. Cabedus *deciſ. Luſitan.* 196. 1. *part.* donde reſuelve, que en muchos caſos no ſeràn validas las ſentencias, aun quando ſalgan, y ſe pronuncien en favor de los muertos. De quo etiam benè agunt Bartol. Angel. Aretin. & alij *in dict. l. penult.* Paul. Caſtrenſ. Alexand. & Iaſ. *in l. eius qui in provincia, §. fin. D. ſi cert. petat.* Lanfranc. Balb. *deciſ.* 27. Franchis *vbi ſupr. nu.* 3. Puteus *deciſ.* 186. *aliàs* 182. *lib.* 2. Surd. *d. conſ.* 99. *nu.* 12. Cabed. *ſupr. num.* 3. vbi addit, *quod hæc nullitas procedit, etiam ſi Iudex, qui tulit ſententiam ignoraverit mortem.*

Razones de las dichas reglas.

DE eſtas reglas * dàn varias razones los Autores citados, eſpe- 11
cialmente Menoch. *d. conſ.* 99. *num.* 150. *& ſeqq.* Burſat. *conſ.* 77. *num.* 20. *vol.* 1. Marc. Ant. Eugen. *d. conſ.* 21. *num.* 2. *& ſeq.* Tiber. Decian. *d. lib.* 5. *crimin. cap.* 57. *num.* 1. & Cald. Pereir. *in dict. l. vnic.* 5. *part. ex num.* 1.

Pero todas en ſubſtancia vienen a parar en que * los muertos no 12
ſienten, ni ſe pueden defender, ni ſe juzgan in rerum natura, antes como dixo Socin. iunior *conſ.* 112. *num.* 9. *& ſeq. lib.* 1. *Per mortem quis dicitur relinquere omnia, & totum mundum, quia mors omnia extinguit, & ſolvit, quoad potentias humanas*; y como ſon llamados, y prevenidos para el juizio divino, ſe eximen del humano, vt dicitur *in cap. quorundam, & in cap. epiſtola* 23. *diſt.* y ſon viſtos paſſar a mayor tribunal, como lo dize el texto, y la gloſ. *in cap.* 1. 26. *quæſt.* 7. infiriendo de aqui, * que aun a los que ya eſtàn conſtituidos en el arti- 13
culo de la muerte, no ſe les ha de imponer penitencia alguna.

A las quales razones ſe puede añadir otra con Paulo de Caſtro *conſ.* 398. *nu.* 3. *lib.* 2. * conviene a ſaber: *Quod mors dicitur caſus for-* 14
tuitus, ideò non præcedente aliqua culpa, excuſat à pœna. & præbet cauſam legitimi impedimenti ſicut infirmitas, Lucan. *lib.* 8. *Pharſal.* la llamo la vltima de las penas.

Mors, vltima pœna eſt.

y Plauto dize, que mediante ella, nos libramos de muchos males.

Neque eſt melius morte in malis rebus.

Pero no sè como eſtos DD. han olvidado la razon del * I.C. Iulio 15
Paulo *in d. l. pœna* 20. *D. de pœnis*, que es la mejor de todas, dum in-

quit: *Cuius rei illa ratio videtur, quod pœna constituitur in emendationem hominum, quæ mortuo eo, in quem constituta videtur, desinit.* La
16 qual se puede confirmar, y exornar largamente * con lo que del intento que llevan los legisladores en poner penas a los delictos, y executarlas, dixo Aulo Gelio *lib.6.noct.Atticar.cap.*14. Seneca *lib.2.de ira, ad fin.* Quintiliano *declamat.*274. y Yo juntando otros muchos *in meo tract. de crimin. parricid. lib.*1. *cap.*1. & 2. donde entre otros alego a Platon *in lib. de Rhetor.* vbi inquit: *Qui iniusta perpetrat, pœnas luit, & qui recte puniunt, iustitia quadam freti puniunt, pœnàque iusta iustiores efficit, tanquam medicina quædam improbitatis.* Y tambien entra aqui la razon de la *l. sancimus* 28. *C. de pœnis*, la qual aun tiene por mas cierta Donelo *in d.l. vnic. C. ex delict. defunct. num.*10. nempè, quod omnis pœna est delicti coercitio, *l. aliud est fraus* 131. *D. verbor. signif.* y assi no ha de passar de sus autores, ni laltar el heredero lo que pecò el difunto: *Vt ibi sit pœna, vbi noxa est, & suos teneat auctores, nec vlterius progrediatur supplicium, quam reperiatur commissum.*

Que esta regla tiene muchas limitaciones.

17 PEro * aunque la regla referida, *quod morte delicta extinguuntur*, parece tan cierta, y assentada en derecho; tiene en si tantas salencias, y limitaciones, que de ellas se podria hazer otra regla no menos cierta, y casi tan general, como en otro caso semejante lo dixo la glossa *in* §. *si quis alij, institut. de invtil. stipulation.* & Franciscus Curtius *in tract. de sequestr.* quem refert Tulchus *litt. S. concl.* 202. *num.*20.

18 Las quales limitaciones * penen, y prosiguen latissimamente los mismos Autores que se citaron en el *num.*9. principalmente Farinacio *d.q.*10. *ex num.*37. *ad* 84. & Socin. *regul.*217. Anton. de Butr. *cap.*58. Anton. Gomez *lib.*3. *variar. cap.*1. *ex num.*28. Dueñas *reg.*13. & 173. Decius, Cagnol. Mainerius, Ferrarius, & alij *in d.l. pupillum*, §. *in hæredem & l. pœnalia, D. de regul. iur.* Pereg. *d. tract de iur. fisci, lib.*4. *tit.*5. Iul. Clar. & eius Additionat. Baiard. §. *fin. q.*51. *per tot.* Offasceus *decis. Pedemont.*149. & 152. Mandell. Albensis *cons.*99. & 471 Menchaca *controvers. illustr. cap.*6. *num.*7. & *seqq.*

19 Y hablando en terminos de residencia * Baldus *in l. si filius fa-*

mi-

milias,§.*Iudex*,*num*.3.*de iudiciis*, idem Bald.& Ias. *in l.si decesserit*, *D.qui satisd.cogant*. Cataldin. *de Syndic.q*.243.*num*.156. Puteus *in eod.tract.verb.Hæres.fol*.191. *& verb.Mulcta*,*in princ*. Greg.Lopez *in l*.6.*verb.Ellos in fin.tit*.4.*part*.3. ibi: *Et mortuo iudice ante Syndicatum non tenebuntur hæredes*, Avendañus omninò videnda *respons*. 3.*per tot*.Aviles *in cap*.4.Prætor.*verb.Entregare*,*num*.12.*& in cap*.1. *Syndic.gloss*.1.*num*.16.Bobadill.*in Politic.lib*.5.*cap*.1.*nu*.83. y otros muchos que irèmos citando.

Primera limitacion, del que muere despues de averse començado con èl la visita, ò residencia, y demandas de ella, y de los contumaces.

DE estas limitaciones irè tomando, y tratando con distincion, y claridad las que parecieren mas practicables: y sea la primera,* que quando contra vn Iuez se procede por delictos,y excessos particulares,por razon de los quales deve satisfacer algun interès,ò penas pecuniarias a la parte,ò al Fisco,si en su vida se començò,y contestò el juizio de las demandas, capitulos, visita,ò residencia en que se avia de hazer la dicha averiguacion, y satisfacion, se puede, y deve seguir la causa con sus bienes, y herederos, ò con su procurador, y pronunciar contra ellos sentencia para este efecto, y cobrar las condenaciones. Porque aunque con la muerte se librasse de las penas corporales, todavia * mediante la litis contestacion se conservan,y perpetuan las pecuniarias, como por palabras expressas lo dize la *l.nemo enim* 87.*D.de reg.iur*.ibi:*Denique post litem contestatam hæredi quòque prospiceretur,& hæres tenetur ex omnibus causis*,*l.omnes* 139.*D.eod*.ibi: *Omnes actiones, quæ morte, aut tempore pereunt, semel inclusæ iudicio salvæ permanent, l pœnalia* 124.*eod.tit.l. omnes pœnales* 25.*l.constitutionibus* 33.*l.sciendum* 57. *D.de obligat.& action.l.iniuriarum* 13.*D.de iniuriis*,*l.ex iudiciorum* 20. *D.de accus*. optimus textus *in l.vnicæ*, *C.ex delict.defunctor*. §.*non tamen*, *vers*. *Pœnales*,*instit.de perpet.& tempor.action*.ibi:*Pœnales autem actiones, quas suprà diximus, si ab ipsis principalibus personis fuerint contestatæ & hæredibus dantur,& contra hæredes transeunt*. 20 21

Quibus * de iure nostro consonat tex.*in l*.25.*tit*.1.*par*.7.ibi:*Otrosi dezimos, que si muriesse el demandado despues que el pleito fuesse co-* 22

*mençado, assi como sobredicho es, que tenudos son sus herederos de ir adelante por el pleito fasta que sea acabado, è si fueren vencidos, deven pechar tanto, quanto devia pechar el demandado, si fuesse vivo. l fin. tit.9 ead.part.7.*ibi: *Fueras ende si le huviesse començado a demandar en su vida de èl, è fuesse començado el pleito por respuestas, ca entonces los sus herederos tenudos son de entrar, y seguir el pleito en aquel lugar do estaba, quando finò aquel de quien heredaron, è si fuessen vencidos, deben facer enmienda en lugar de aquel cuyos herederos son.* Idem probat.*l.6.tit.20.lib.3 fori*, vbi gloss.1. *& 2. & in l.9.tit.3.lib.4.eiusd. fori*, vbi gloss.1.*& per totam, & in l.67.styli*, ibi: *O sobre otro qualquier mal fecho oviesse estado demandado aquel de quien heredò*, & *in l.sequenti*, ibi: *Si fue demandado el que ellos heredaron*, & *ibique* Christophorus de Paz.

23 Per quæ iura * ita tenent omnes Scribentes in eisdem iuribus, & est communis, & indubitata resolutio, vt testantur innumeri, quos refert, & sequitur Farinac *d quæst.10.num.50. & sequentib.* Anton. Gom. *d.lib.3.cap.1.num.84.* Bonacosa *in commun.opin.lib.2.vers. Pœna pecuniaria cùm est contestata lis, col.4.* Socin. *regul.291. fallen.3.* Xuarez *allegat.26.vers. Secundùm dubium*, Gail. *d cap.20.nu.13.* Caldas *d.l.vnic.3.part.nu.1.* Sebastian. Guacinus *in tract.defens.reorum, tit.2.defens.23.num.2.* qui hoc generaliter accipit tam in delictis publicis, quam in privatis, Tuschus *litt.M.concl.391.num.16. & concl. 396.num.14. & seqq.* Menchac. *lib.3. controvers.illust.cap.96.num.25.* Marc. Anton. Eugen. *d.cons.21.num.14. & 18.* Ossascus *decis. Pedemont.149.num.3. & 4. & num.9.* Pet. Caball. *d.resol.crim.298.nu.10. & seqq.* donde dize, que es practica comun, y que juzgò muchas vezes en esta conformidad Avendañ. *d.respons.3.num.1.* Dom. Præses Covarr. *lib 3.variar.cap.3.nu.7.vers. Quærendum est*, Dom. Gregor.

24 Lop. *in d.l.25.verb. Assi como*, donde dize, * que la razon de esto es, porque por la litis contestacion se celebra vn quasi contracto, iuxta *l.3.§.idem scribit, D.de peculio. Qui est causa huius transitionis contra hæredes rei*, & idem tradit Ioann. Sichard. *in d.l.vnica, num.3.* & Donel. *num.48. & 58.* & benè prosequitur Pet. Barbos. *in l.si filius familias, de iudicijs, num.153. & seqq.*

25 Y por esso * dixo la *d.l.omnes, D.de regul.* que estas acciones *semel inclusæ iudicio salvæ permanent.* Y la *ley non solet 86. D.eod.tit.* que la litis contestacion siempre mejora la condicion de la causa,

A la qual la *l.7.in fin.tit.3.part.3.* llama, *lid ferida de palabras.* Et congerens plura alia ſcitu digna de effectibus litis conteſtationis, Hottomanus *lib.4.obſervation.cap.5.* Y ſi * en los pleitos criminales 26
es neceſſaria citacion, y litis conteſtacion, y quando ſe dirà que eſtàn començados, lo trata, refiriendo a otros, Farinacio *vbi ſupr.nu.* 55. Caballus *d.reſol.298.* Et eſt adeò vera prædicta limitatio, vt ſecundùm Auctores ſuprà relatos procedat: *Tàm in pœna pecuniaria, quàm in mixta, & etiam quod ad pœnam pecuniariam agatur, non ſolùm principaliter, ſed ſecundariò. Et etiam quando lis non fuit conteſtata, ex eo, quia ſtetit per reum, quominùs conteſtaretur, vt quia reus vadat per ſubterfugia, & dilationes, vel fuerit contumax.*

De quo * vltimò ſpecialitèr agit Sichardus *in d.l.vnica, num.16.* 27
& 17. Donel. *ibid.num.59.* Cabal. *vbi ſup.num.32. & ſeqq.* & poteſt confirmari ex eo, quod contumacia operatur omnes effectus veræ conteſtationis, *l.properandum, §.ſi quidem, C.de iud.auth.qui ſemel C. quomod. & quando iudex,* Greg.Lop. *in l.9 tit.22.part.3.gloſ.3.* Scacia *de iudiciis, lib.1.cap.91.num.27.l.1.& 2.tit.11.lib 4.Recop.* vbi Aceved. donde ſe eſtiẽde eſto etiam ad cauſas criminales, idem Aceved. *in l.3.tit.20.lib.4.Recop.num.172.& ſeqq.* & Avend. *in tract.de 1.& 2.decret.* Et quòd contumax habeatur etiam pro confeſſo, dicemus infrà *num.66.*

Segunda, del que deve alguna coſa en eſpecie, ò cantidad que llevò mal llevada.

LA ſegunda limitacion ſea * del Iuez que muere aviendo co- 28
metido algun delito, por cuyo reſpecto tenga en ſu poder, y deva reſtituir alguna coſa mal llevada al Fiſco, ò a otros particulares, como ſi ſe la tomò, y vſurpò por fuerza, dolo, concuſion, ò injuria que les hizo, ò en otra manera. Et in hoc caſu eſt dicendum, que aun quando concedieramos que por la muerte ſe librara de la pena corporal, ò pecuniaria, que por el delito ſe le deviera, y pudiera imponer, no ſe libraria de la paga, y reſtitucion de lo mal llevado. Antes eſto ſe puede pedir, y cobrar de ſus bienes, y herederos, aunque con el difunto no ſe aya començado pleito, ni conteſtado demanda ſobre ello: porque ſemejantes acciones, quando principalmente ſe endereçan al dicho intento, no ſe tienen tanto por pe-

na-

nales, como por *rei perſecutorias*. Pero en eſte caſo, no ſe aviendo conteſtado el pleito con el difunto, no podran los dichos herederos ſer convenidos in ſolidum, ſino por la parte que les huviere toca-
29 do. Eſta es * deciſion expreſſa de la *d.l.vnica, C.ex delict.defunct.* cuyas palabras ſon: *Poſt litem conteſtatam eo, qui vim fecit, vel concuſſionem intulit, vel aliquid deliquit defuncto ſucceſſores eius inſolidum; alioqui in quantum ad eos pervenit conveniri, iuris abſolutiſſimi eſt ne alieno ſcelere ditentur.* La qual *ley* ſe trasladò en la nueſtra 25.*tit.*1. *part.*7. ibi: *Non ſeràn tenudos de reſponder a la demanda, ſi non por quanto ſallaſſen que vino en poder del finado de aquel furto, ò robo que avia fecho, &c.*

30 Lo miſmo ſe prueva * en el caſo de la *l.Caius Seius, D.ad Syllan.* donde aviendo muerto vna heredera, que dexò de vengar la muerte del difunto, dize Paulo I.C. que todavia la podràn quitar la herencia, como a indigna: porque aqui no ſe trata de el delito, ſino de la reſtitucion de lo que, ſegun el derecho, no pudo retener, ni gozar: *Paulus reſpondit, cauſam de qua quæritur, cum ſit pecuniaria, morte ingratæ hæredis extinctam non videri.*

31 Lo proprio enſeñò * el I.C. Vlpiano *in l.in hæredem* 5. *D. de calumniat.* hablando de la ſatisfacion que deven hazer los que han recibido algo por la calumnia, teſtimonio falſo, ò cohecho, y generalmente por otras vias depravadas, y reprobadas: *In hæredem autem competit in id, quod ad eum pervenit. Nam eſt conſtitutum turpia lucra, hæredibus quòque extorqueri, licet crimina extinguantur, veluti ob falſum, vel iudici ob gratioſam ſententiam datum, & hæredi extorquebitur, & ſi quid aliud ſcelere quæſitum.* Facit etiam textus *in l.videamus* 16.*l.quod autem* 19.*D.de eo, quod met.cauſa, l.*1.*in fine, & l.*2. *D.de vi, & vi arm.l.*1.*ſ.vnde vi, l.*1. *D.de privat.delict.* donde habla en lo que ſe tomò por fuerza, ò miedo. Et *in l.ſi pro fure* 7.§.2.*& l. in conditione, D.de condict.furtiva,* donde ſe trata de lo hurtado, & *in l.in hæredem* 26.*cum ſeqq.D.de dolo,* vbi agitur de lo adquirido, ò tomado por engaño. Optimus textus *in l.de libertatibus* 12.§.*hæredem, D.ſi quis omiſſ.cauſ.teſt.* donde el I.C. Vlpiano dando la razon de eſto, dize: *Magis eſt enim rei perſecutionem, quàm pœnam continere, & ideò, & perpetuam eſſe, &c. l.in honorarijs, D.de obligat.& action.* ibi: *Ille autem rei perſecutionem continent, quibus perſequimur, quod*
32 *ex patrimonio nobis abeſt.* Donde la gloſſa * magiſtralmente enſeña,

que

que quando tratamos de cobrar la pena pecuniaria en que vno ha incurrido por el delito, parece que vamos buſcando, *id quod nobis non adeſt in patrimonio, & ſic poteſt dubitari, an contra hæredes tranſeat, at verò in rei perſecutoriis, ſolum agimus civiliter de eo quod nobis abeſt ex patrimonio, & ideò tranſeunt contra hæredes.*

Lo miſmo enſeñò la gloſ. *in d.l.pupillum,§.in hæredem, D.de reg. iur.* & *in §.in his* per text.ibi, *inſtit.ad leg.Aquiliam*, gloſ. Bart. & DD.communiter *in l.vlt.D.ad l.Iul.pecul.* & *in l.Lucius, D.de iure fiſci*, donde la gloſ. *verb Inducendum*, reſuelve, * que en todo quanto el difunto tiene vſurpado, y mal adquirido, en perjuizio del Fiſco, ò de terceros, a cuya ſatisfacion eſtà obligado, condenan las leyes, no ſolamente al heredero, en cuyo poder ſe hallare, ſino tambien a qualquier perſona en quien ſe huviere transferido: *Quoniam huiuſmodi actiones, vt diximus, non pœnales ſimpliciter, ſed rei perſecutoriæ dicuntur.* 33

Y no ſe han de enriquecer * los herederos con el delito ageno, que es otra razon que diò la *d.l.vnica, in fine, C.ex delict.defunct.* à que primero avia aludido el I.C.Pomponio *in l.ſicuti pœna 38.D.de regul.iur.* diziendo, que como no es juſto que el heredero ſea caſtigado, ni pague penas por los delitos del difunto: tampoco lo es que quiera ſentir ganancia en la retencion de lo que le huviere cabido de lo mal adquirido: *Sicuti pœna ex delicto defuncti hæres teneri non debet: ita nec lucrum facere, ſi quid ex ea re ad eum perveniſſet.* 34

Quam rationem * naturalem quandàm æquitatem redolere merito dixit Angel. *in d.l.vnic.* quem refert, & ſequitur Ioan.Sichard. *ibid.num.vlt.* Donde en el *num.* antecedente advierte con mucha razon, quòd *pervenire aliquid dicitur ad hæredem, non tantùm ſi res quæſita per delictum, vt exempli gratia, res furtiva ad hæredem pervenit: verumetiam ſi propter delictum pinguior eſt hæreditas, quàm fuiſſet ſine delicto. Finge enim furem rem furtivam vendidiſſe, & ex pretio rei venditæ auxiſſe rem familiarem, vel etiam conſumpſiſſe, & interim abſtinuiſſe rebus propriis: certè quia per hoc plus perveniet ad hæredem, quàm ſi non deliquiſſet defunctus: ideò tenebitur etiam de eo, tanquam res ipſa furtiva ad eum perveniſſet. Ita enim verbum, pervenire, interpretatur tex.in l.ſed & ſi lege, §.quod autem, D.de petit.hæred.* 35

Quod etiam magiſtraliter proſequitur Dom.Gregor.Lopez *in d.l.25.tit.1.part.7. verb.Que vino, deciſ.Pedemont.151.num.3.* Phanu-

cius

cius *de invent. part. 7. num. 70. & 79.* Burſatus *conſ. 77. num. 2. vol. 1.* Peregrinus *d. tit. 5. num. 33.* Cald. *in d. l. vnic. 3. part. num. 29. & ſeqq.* Donellus *in ead. leg. nu. 53. & 54.* Guacinus *de confiſcat. bonor. concl.*
36 *18. num. 60.* donde * reſuelven: *Quòd iſto caſu hæres non tenetur in plus, quàm ad ipſum pervenit, etiam quod inventarium non confecerit.*

37 Et tradunt alia * de hoc eodem caſu, ſive limitatione agentes Doct. in iuribus ſupra relatis, præcipuè Ioan. Igneus *in d. l. Caius ad Syllanian.* Cinotom. *in §. pœnales, inſt. de perpet. & temporal. action.* Pet. Faber *in d. l. ſicuti pœna, & l. pupillum, §. in hæredem, de regul. iur. fol. 174.* Donellus omninò videndus *in l. vnica, C. ex delict. defunct. ex num. 12.* Cuiacius *in parat. ad eund. tit.* Menchac. *controverſ. illuſt. q. 6. num. 24.* Covarr. *lib. 3. variar. cap. 3. num. 3. in fin.* Farinacius qui alios plurimos refert *d. q. 10. limit. 7. num. 59. & 72.* Barboſa *in d. l. ſi filius familias, de iudicijs, ex nu. 108.* Hartman. Piſtor. *lib. 1. quæſtion. iur. quæſt. 27.* & noviſsimè Eman. Gomez Cardoſus Luſitanus *in reſp. 5.* quod poſuit poſt tractatum de iure acreſcendi, vbi agit de reſtitutione, ſeu ſatisfactione damni dati à iudice, qui male iudicavit. Vbi hanc differentiæ rationem reddunt: *Quod in actione pœnali, vbi amplius quàm ſuſceptum damnum poſtulatur, conſideratur pœna, & ideò hæc ceſſat cùm perſona delinquentis, & non tranſit ad eius hæredes. Verumtamen actio in qua ſolùm damnum à parte ſuſceptum prætenditur, non dicitur actio pœnalis, ſed civilis rei perſecutoria, & ſatisfactoria damni, quæ reſpicit bona, ex quibus ſatisfaciat damnum datum, & ſicut defunctus vivens, ad hoc obligabatur, ita etiam & eius hæres, in cuius perſona civilis obligationis conditio non mutatur, l. 2. §. ex his, D. de verb. obligat.*

38 Et optima * deciſio Anton. Fab. *in ſuo Cod. lib. 4. tit. 12. definit. 1.* donde reſuelve, que aun quando eſtemos en caſos en que el delito ſe aya acabado, por aver muerto el reo acuſado antes de la ſentencia, ò deſpues, pendiente la apelacion, todavia ſe deve proſeguir, y determinar la cauſa, ſi los intereſſados inſtan en que ſe les ſatisfagan las coſtas de ella, ò lo que el difunto les devia: *Non eo minùs tamen,* inquit, *ſententiam ferri neceſſe eſt, vt accuſatori ſi obtineat, ſarciantur damna omnia, quæ reus ipſi ſi viveret ſarcire cogeretur, in quo numero etiam litis expenſæ continebuntur. Nihil enim commune habet pœna criminis cùm rei perſecutione.*

Ter-

Tercera, del que muere, estando ya condenado por sentencia, aunque se aya apelado, ò pueda apelar de ella.

LA tercera * limitacion, ò el tercer caso que podemos constituir, y considerar generalmente en esta materia, es, quando muere el Iuez capitulado, visitado, ò residenciado, despues que se ha dado, y pronunciado contra èl sentencia condemnatoria. Tunc enim, no solo en los delitos privados, ò particulares, en que bastara la litis contestacion, como queda probado, sino tambien en los publicos, que son los que por mayor parte inciden en estas causas de visitas, y residencias, se puede proceder contra sus bienes, y herederos, ò fiadores, y cobrar de ellos las penas, y condenaciones pecuniarias en que fueren sentenciados. 39

Esta es * decision expressa del I.C. Modestino *in l. ex iudiciorum 20. D. de accusation.* vbi ita inquit: *Ex iudiciorum publicorum admissis, non aliàs transeunt adversus hæredes pœnæ bonorum ademptionis, quàm si lis contestata & condemnatio fuerit secuta: excepto repetundarum, & maiestatis iudicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, vt bona eorum fisco vindicentur. Adeò, vt Divus Severus, & Antoninus rescripserint, ex quo quis aliquod ex his causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare, aut manumittere eum posse. Ex cæteris verò delictis pœna incipere ab hærede, ita demum potest, si vivo reo accusatio mota est, licèt non fuerit condemnatio secuta.* Et idem probat de iure nostro Regio per argumẽtum a contrario sensu, *leg. 23. tit. 1. part. 7.* ibi: *Otrosi dezimos, que si se muriesse el acusado ante que dèn juizio contra èl, que se desata, otrosi la acusacion è la pena de ella, &c.* Et sequuntur * communiter Bart. Albericus, & cæteri Scribentes in eisdem iuribus, idem Bartol. qui huius rei rationem reddit. *in l. defuncto, D. de publicis iudicijs,* Bosius *in praxi crimin. tit. quomod. proceden. num.* 30. Sebastian. Medices *dict. tract. mors omn. solvit, 2. part. concl. 2. nu.* 82. Anton. Gom. *d. cap. 1. nu.* 82. Menchac. *d. cap. 96. num.* 19. *versic. 4. Casu princip.* Peregrin. *de iure fisci d. lib. 4. tit. 5. num.* 38. & plures alij relati a Farinacio *d. quæst.* 16. *limit. 4. num.* 45. *& seqq.* & vltra eos Mandelius *cons.* 471. Tusch. *verb. Sortuus, concl.* 396. *& verb. Condemnatus, concl.* 575. Franc. Marcus *decis.* 759. *1. p.* Ioan. Sichardus *in d. l. vnica, C. ex delict. defunctor.* 40 41

*num.*17. & Pet. Barbosa *in d.l si filius familias, de iudicijs, num.*155. *& sequentibus.*

42 Los quales * dàn la razon de diferencia, cur in privatis delictis sufficiat litis contestatio, in publicis autem requiratur condemnatio, nempè: *Quod publica iudicia sunt graviora, & irrogant pœnam corporalem, quando principaliter de illis agitur, & in consequentiam agitur de bonis, l.*3. *C. si pend. appell. l. fin. C. si reus, vel accusat. & ideo licet non tractetur, nisi de exigendis pœnis pecuniarijs, cùm tamen per mortem necessariò extincta fuerit pœna corporalis ex iuribus suprà relatis, censetur pariter extincta causa bonorum, quæ veniebat in consequentiam, l.*3. *§. fin. D. de servit. rusticor. leg. cum principalis, de regul. iur. & ideò ad hæredes quoad bona pœnæ illæ non transeunt, nisi priùs fuerit lata sententia contra defunctum. Nam tunc ratione sententiæ condemnatoriæ in bonis fit executio.* La misma diferencia sigue el doctissimo Cuiacio *in parat. C. ex delictis defunctor.* y Petrus Fab. *in*

43 *leg. nemo enim* 88. *D. de regul. iur. pag. mihi* 349. donde reprueva * a los Interpretes Griegos, que por no la aver entendido bien, dixeron indistintamente, que bastava la litis contestacion, para poderse hazer condenacion en los bienes, si despues de ella sucedisse morir el reo, y traduxeron disjuntiva, ò alternativamente las palabras *d. l. ex iudiciorum: Quam sit lis contestata, & condemnatio fuerit secuta,* leyendo, *aut condemnatio fuerit secuta.* Quod tamen est falsum, porque si el I.C. quisiera dezir esto, no avia de començar por la litis contestacion, sino escrivir, *quàm condemnatio fuerit secuta, aut lis contestata.*

44 Pero * porque ay algunos que sublimitan esta limitacion, afirmando, que no bastarà que aya avido condenacion en semejantes juizios, para que la instancia de ellos passe contra los herederos, si el difunto apelò de la sentencia, ò ellos estàn en terminos de poderlo hazer: y por aqui se podria poner alguna dificultad en el negocio de que al presente se trata, por estar apelada la sentencia que el Contador Guiral diò contra Don Francisco Vanegas, es necessario reparar algo mas en este punto, y averiguar la substancia que tiene. Et planè la glossa *in d. l. ex iudiciorum, verb. Adversus*, la qual siguen muchos Autores, que refiere Farinacio *d. q.*10. *nu.*46. Cald. *d. l. vnic.* 3. *part. num.*5. *&* 6. *&* 5. *part. num.*44. Donel. *ibid num.*65. Parece que aprueban la sublimitacion que se ha referido, fundandose en que la

fuer-

fuerza de la apelacion obra, vt extinguatur iudicatum, revocenturque omnia ad terminos (vt aiunt) litis conteſtatæ, *leg.furti* 6.§. 1.*D.de his qui notant.infam.l.*1.§.*vlt.D.ad S.C.Turpil.* Et quod idē eſt eſſe appellatum, vel intra tempus appellandi, vt latè probat Corſetus *in ſingul.verb.Terminus*, & And.Gail.*de pace pub.lib.*1.*cap.*20.

Y por eſta opinion * parece que haze el text. *in l.ſi quis* 6.*Cod.ſi reus,vel accuſ.mort.fuer.* donde aunque los delitos ſean publicos, y capitales, dize el Emperador Gordiano, que ſe acaban, ſi el reo condenado muriere deſpues de aver apelado: *Si quis cùm capitali pœna, vel deportatione damnatus eſſet, appellatione interpoſita,& in ſuſpenſo conſtituta fati diem functus eſt crimen morte finitum eſt.* Sed nihilominus * contraria ſententia verior, & communior eſſe videtur, vt cùm Vltramontanis, contra gloſ.*vbi ſup.*& eius ſequaces, benè notavit Bartol.*in ead.l.ex iudiciorum*, idem Bartol.*in l.ſi qua pœna,D. de verb ſignif.* donde haze, en quanto a eſto, diſtincion entre las penas, y las multas, Baldus *in l.qui à latronibus,D.de teſtament.* Angel. *in d.l.vnic.C.ex delict.defunct.* idem Angel. *de maleficijs, gloſſ.vlt.* Nellus *in tract.de bannitis*, 4.*p.*1.*temp.q.*3. & plures alij, quos refert, & ſequitur Peregrin.*d.lib.*4.*tit.*5.*num.*38. 45 46

En cuya * confirmacion conſidero, que la dicha ley ex iudiciorum, como por ſu letra parece, ſolo requiere: *Quod ſit lis conteſtata, & condemnatio fuerit ſecùta.* Y aſsi ſe verifica en la primera condenacion, iuxta *l.boves* 89.§.*hoc ſermone,de verb.ſignif.* quam latè exornat Tiraquel.*ibidem*, y pues habla * generalmente, y ſin diſtincion, vtrum ſit appellatum, vel intra tempus appellandi? Se ha de entender tambien generalmente, iuxta regulam *leg.de pretio,D.de publican.* de qua etiam latè agit idem Tiraquel.*in leg.ſi vnquam,in princ. num.*112.*C.de revocand.donat.*& *in tract.lemort*, 2.*part.declar.*9.*nu.* 12.& Oſſaſcus *deciſ.Pedemont.*169. 47 48

Rurſus * conſidero cùm Bart.& DD.*vbi ſupr.* que aunque ſe aya apelado de la ſentencia, no dexa de tener por ſi la preſuncion de derecho, y aſſegurar la juſtificacion de la condenacion, *l.Herennius*, §.*Caia, D.de evict.* Abbas, Felinus, & Decius *in cap.quoniam contra falſam,de probation.* Alciat.*de præſumpt.regul.*3.*præſ.*9. & plures alij relati a Menoch.*eod.tract.lib.*2.*præſ.*67.*num.*22.*&* 25. Y eſſo baſta para que la inſtancia deva paſſar, y paſſe contra los herederos, pues aunque ſe trate de juizios, ò delitos publicos, y eſſos ſean en ſi tan 42

graves como se ha dicho, no se ha de menospreciar, ni desamparar la causa que ha llegado a sentencia, y descubierto culpas que han merecido condenacion, por lo menos para que se trate, y prosiga la pecuniaria, y se confirme, y execute, si pareciere justa, ò se revoque, si constare que no lo es.

Pero porque no parezca que vamos por argumentos, vel men-
50 dicata (quod aiunt) suffragia, la cierta, * è infalible resolucion de este articulo es, que si en los juizios referidos se procede, y pronuncia principalmente sobre la causa criminal, y pena capital a ella anexa, aunque de camino se ponga como accessoria, y dependiente della alguna confiscacion de bienes, ò otra pena pecuniaria, como sucede en las penas de muerte, ò deportacion, y otras de quibus agit I.C. *in l.2.D.de pub.iud.§.capitalia, inst.eod.* la vna, y la otra cessa, y se acaba, si el condenado muere pendiente la apelacion que inter-
51 puso de la sentencia. Pero * si la condenacion corporal no fue en si tan grave, que se pudiesse tener por accessoria la pecuniaria, sino antes consta, que en el interès destas se puso la principal fuerza del juizio; y assi el Iuez pronunciò sobre ella señaladamente. Tunc absque dubio dicendum est, que aunque el reo muera despues de aver apelado, se podrà seguir la instancia contra sus bienes, herederos, y fiadores, para que paguen la condenacion pecuniaria.

52 Esta distincion * se colige expressamente de la segunda parte del text *in d.l.si quis 6.C.si reus, vel accus.mort.fuer.* que con esto se concuerda con la primera que ponderamos en contrario *sup.nu.*45. y sus palabras son: *Sin autem relegationis pœnam sustinuit & in parte bonorum damnatus, appellatione vsus est, etiam post mortem eius nihilominus appellationis ratio examinabitur; cum desideretur, vtrum valeat nec ne particularis publicatio.*

53 Lo mismo se decide * por el Emperador Alexandro *in l.3.C.si pend.appellat.* vbi ita notabiliter inquit: *Si is qui ademptis bonis in exilium datus est, appellaverit, ac pendente provocatione defunctus est, quamvis crimen in persona eius evanuerit, tamen causam bonorum agi oportet. Nam multum interest, vtrum capitali pœna irrogata, bona reo quòque adimat (quo casu morte eius extincto crimine, nulla quæstio superesse potest) an verò non ex damnatione capitis, sed speciali Præsidis sententia bona auferantur, tunc enim subducto reo, sola capitis causa perimitur bonorum remanente quæstione.*

Estos

Eſtos dos textos ſe ſacaron * de la doctrina de el I.C.Marco *in l.* 54
vnica,D.eod.tit.ſi pend.appellat.mors intervenerit; donde aun no pone la fuerza en ſi la pena principal fue capital,ò no: ſino en ſi la ſentencia tuvo confiſcacion,ò condenacion de bienes en todo,ò en parte; de manera, que en ellas el Fiſco,ò el particular en cuyo favor ſe pronunciò, ſe hallen intereſſados : porque en tal caſo eſtàn obligados a ſeguir la apelacion los herederos del reo condenado que la interpuſo : *Si verò*, inquit, *Fiſci, vel alterius, contra quem appellatum eſt, intereſt, hæres cauſas appellationis reddere neceſſe habet. Nam ſi ademptis bonis relegatus, vel inſulam deportatus, vel in metallum datus provocatione interpoſita deceſſerit : Imperator noſter Alexandro Prætorio militi ita reſcripſit. Quamvis pendente appellatione morte rei crimen extinctum ſit ; data tamen etiam de parte bonorum eius ſententia proponitur, adverſus quàm non aliter is, qui emolumentum ſucceſſionis habet, obtinere poteſt, quàm ſi in reddendis cauſis appellationis, iniquitatem ſententiæ detexerit.* Et ad idem conducit text.*in l.vlt.C. ſi reus,vel accuſ.mortuus fuerit.*

Nueſtra *l.23.tit.1.par.7.*lo recopilò,y declarò todo * por eſtas pa- 55
labras: *E aun dezimos, que ſi dieſſen ſentencia contra alguno que fueſſe deſterrado para ſiempre, è que perdieſſe ſus bienes por hierros que ovieſſe fecho : ſi deſpues ſe alçaſſe de la ſentencia, è murieſſe ſiguiendo ſu alçada, ſi los ſus bienes fueſſen mandados tomar ſeñaladamente, por razon del hierro, quando dieron la ſentencia contra èl, bien puede andar adelante por el pleito, para conocer ſi la ſentencia fue dada derechamente en razon de los bienes: è ſi la fallaren derecha, puedenle tomar todo lo que avia,&c.*

Con eſta * declaracion paſſan Cyno, Bart. Bald.Salicet.y todos 56
los DD. comunmente, *in d.l.3.C.ſi pend.appellat. & in dict.l.6. C.ſi reus,vel accuſ.mort.fuer.* & plurimi alij, quos refert Farinac.*d.q.*10. *num.*47.*&* *num.*57.Tuſch.*litt.C.concl.*396.*num.*16.*&* 38.*&* *litt.S. concl.*577.*num.*5.Peregrin.*d.tit.*5.*num.*38. Donelus *d.l.vnic.num.*65. donde ponen muchos exemplos * de quando, y como ſe dira, o en- 57
tendera, que la pena de la confiſcacion,ò pecuniaria venit in conſequentiam delicti, vel principaliter intenditur : idem facit Gregor. Lop.*in d.l.*23.*verb.Dicho*, donde dize, que ſe tendrà por ſeñalada, ò ſeparada la pena pecuniaria de la corporal,quando el Iuez copulativamente haze mencion de ambas, ſecus ſi acceſſoriè, & per dictionem

nem

nem *cùm*,&c. Et elegantèr prosequitur Ioan. Igneus *in d.l. Caius Seius, ex num.17. vsque ad 24. D. ad Syllanian.* Caldas *d.l. vnic. 3. part. num.4. & 5. part. num.44.* Caballus *d. resol.298. num.23.* & Mandeil. Albens. *cons.90. ex num.18. vsque ad 5. vol.1.* & melius cæteris insignis Pet. Barb. *in l. si filius familias, de iudicijs, num.107. & seqq.*

58 Quibus * adijci possunt alia quæ in simili ad cognoscendum vtrùm aliqua causa sit civilis, vel criminalis, tradit vltra alios Iulius Clar. *in prax. §. fin. q.1. per tot.* Caldas *d.l. vnic.1. part. num.13. & seqq.* Menochius *de arbitrat. cent.2. casu 266.* donde *num.12.* concluye, que no falta quien diga, que aunque la pena se aya de aplicar al Fisco, se puede llamar, y tener por civil la causa, si lo que principalmente se trata en ella, es la condenacion pecuniaria. Y en este sen-

59 tido * dixo Constant. Harmenop. *lib. promptuar. tit.2. rubr. quid civile sit, quid criminal. Civiles controversias esse quotquot pecuniariam pœnam seù mulctam, qui eas habent* (id est Fisco) *irrogant*, y la Rota *decis.10. tit. de appellat. in antiq. Iudicem appellationis datum super causa criminali, non cognoscere super causa criminali civiliter tractanda, & cum pœna pecuniaria Fisco applicatur.*

Y de aqui devió de tomar ocasion el mismo Menochio *de recuperand. remed.1. num.175.* para dezir generalmente, *quòd quando sola pœna pecuniaria infligitur, delictum non extinguitur morte delinquentis.*

60 Y no es de olvidar, * por ser punto que puede suceder muchas vezes en practica, que aun quando diessemos casos, en que se huviesse de extinguir el juizio de los delitos referidos, por lo tocante a las penas corporales, y a las pecuniarias sus accessorias, por aver muerto el Iuez acusado, ò capitulado, pendiente la apelacion, adhuc tamen podria pedir el capitulante, que se viesse, y determinasse la causa, para que a èl se le satisfaciessen, y pagassen las costas, y gastos del pleito, ò otros intereses pecuniarios que le deviesse el difunto, porque estos no tienen nada comun con la pena del delito, como lo declarò el Senado Pedemontano, teste Anton. Fab. *in suo C. lib.4. tit.12. defin.1.* cuius etiam memini *sup. num.38.*

61 Y lo * mismo podriamos dezir si el Iuez, Aguazil, Escrivano, y otros Ministros de la pesquisa, ò residencia pretendiessen la paga de sus salarios, en que por la sentencia apelada estuviesse ya condenado el difunto. Porque como dixo la *d. l.1. D. si pend. appellat. mors interven.*

terven. quàm retuli *supr. num.* 54. en aviendo alguno a quien le importe, se deven proseguir estas causas para los interesses pecuniarios, aunque aya muerto el acusado, y assi podràn pedir lo mismo los herederos contra los que injustamente huvieren calumniado, y capitulado al difunto, y siempre se ha de procurar la satisfacion de estas costas, porque consiste en la condenacion, y exaccion de ellas mucha parte del castigo de los delitos, vt rectè ait Cassiod. *lib. 9. epist.* 18. *Litis quòque expensas, iudicio superatus, exsolvat, quod hinc dantur fomenta detestabilis iurgij, cùm improbi vincuntur illæsi: nec dolet calumniantibus pudoris damnum, si evasserint dispendia facultatum.*

Idem * Anton. Faber. *cod. tit. defin.* 2. toca otro caso, que tambien 62
puede suceder de ordinario, nempè, si muriesse el reo pendiente el juizio de la desercion de la apelacion, y resuelve, que este juizio passa à los herederos, y puede salir la sentencia en persona del procurador que quedò hecho señor de la instancia.

Quarta, de los que mueren despues de concluſos los pleitos, ò convictos, y confessos de los delitos que se les imputan, ò consta dellos notoriamente.

LA quarta * limitacion, ò el quarto caso, con que se esfuerça 63
tambien mas la resolucion del passado, es, que la muerte del reo no estorvarà la prosecucion de sus causas, etiam in delictis, sive iudicijs publicis, de quibus tractamus, quando aunque no aya avido condenacion en ellas, estavan ya substanciadas, y concluſas para sentencia, y liquidados, y averiguados sus maleficios, vt cùm communi opinione resolvit Mandel. Albens. *dict. cons. 99. num. 2. & seq.* Iul. Clar. *q.* 51. *vers. Scias etiam*, Bosius *tit. de pœn. num.* 34. *in fin.* Menchaca *d. lib.* 3. *controvers. illust. cap.* 98. *num.* 19. Marc. Anton. Eugen. *d. cons.* 21. *num.* 20. *& seqq.* & alij relati a Farinacio *d. q.* 10. *num.* 52. & Gregor. Lopez, qui refert Bald. & Plateam idem tenentes *in d. l.* 23. *tit.* 1. *part.* 7. *verb. El acusado.*

Los quales * dan por razon desto, quod paria sunt, concluſum 64
esse in causa, vel latam esse sententiam, *l. qui pœna, vers. Divus quoque, D. de manumiss. l. quamvis. C. de adulter.* cum alijs late traditis à Tiraquel. *post leges connub. num.* 9. & in nostris terminis Gail. *d. lib.* 1. *de pace publ. cap.* 20. *num.* 25. Sichardus *in d. l. unica, num.* 20. qui idem

affir-

affirmat in probationibus liquidis argument. *leg. denique*, §. 1. *de minoribus*.

Lo mismo por la misma razon resuelve el dicho Farinac. citando otros muchos Autores, *vbi sup. num.* 56. *&* 57. en los que mueren estando ya convictos, y confessos de los delitos que son capitulados, ò visitados, ò residenciados, ò quando es tanta la notoriedad dellos.

65 Paria * quippè etiam sunt sententiam esse latam, vel reum esse confessum, vel convictum. Nam confessi in iure pro condemnatis habentur, *l. vnica, C. de confess. l. perinde* 25. *in fin. D. ad l. Aquil.* vel crimen esse notorium, *l. qui sententiam, C. de pœnis, l. ictus fustium, D. de ijs, qui notant. infam.* cum alijs, quæ in eisdem nostris terminis tradit Eugen. *d. cons.* 21. *num.* 8. *&* 24. vbi etiam loquitur de reo mortuo, cuius crimen probatum est ipso vivente, Donel. *d. l. vnica, num.* 58. Cald. *ibid.* 3. *part. num.* 3. qui tamen subdit posse hæredes hoc in casu appellare, vt habetur *in l.* 2. *C. quorum appellationes non recipiant*. Peregrin. *d. tit.* 5. *num.* 36. Ossascus, qui testatur de magis communi *d. decis. Pedemont.* 149. *num.* 9. vbi inquit, quòd ita per illum Senatum iudicatum fuit.

66 Donde tambien resuelven, * que bastarà la confesion ficta, nimirum, la que resulta de la contumacia del reo, principalmente quando no estamos in puris terminis confesionis fictæ, sino que demas de la dicha contumacia, huvo auto del Iuez en que la declarò por tal contumaz, y por incurso en las penas della, ò el vigor de la ley, ò estatuto se las pone ipso iure. En lo qual no insisto, por averlo tratado copiosamente Farinac. *vbi supr. num.* 58. Concordando en esta forma las opiniones contrarias, y esta es la comun practica que se guarda en los Tribunales, como lo resuelve Boerio *decis.* 64 *per totam*, y de los del Pedemontano lo afirma Ossascus *decis.* 126. *per totam*, y de otros generalmente Ioseph. Ludovico *in communi opinion. conclus.* 3. *vers. Infertur quintò*, Bertazolus *cons.* 82. *num.* 20. *lib.* 1. quos & alios refert Flamin. Cartarius *in tract. de execut. sent. cap.* 1. *nu.* 339 *& seqq.* y otros que citamos *sup. num.* 27. y Annæo Roberto *lib.* 1. *rer. iudicatar. cap.* 10. *fol.* 64. donde hablando del que ya por arresto fue declarado por contumaz, dize estas palabras, en que recopila lo referido: *Illud quidem constat, pœnalia iudicia in hæredem non transire, si de infligenda pœna corporali agatur. Hoc enim casu pœna suos tenet auctores. Sed quoties multa civilis, & pecuniaria vivente eo, de*

cu-

cuius bonis agitur, quæſita eſt, & arreſto ob eius contumaciam adiudicata; non minùs adverſus hæredem, quàm adverſus defunctum executio condemnationis legitimo iudicio lata locum habet. Idque etiam iure civili cavetur, l. ex iudiciorum, de accuſation.

Mas dificultad * tiene el averiguar, ſi baſtarà que ſe aya hecho la 67
confeſsion del reo en eſtos caſos extrajudicialmente, porque los DD. parece que ſolo hablan de la judicial, y ſolemne, delante de Notario, y teſtigos, y aceptada por parte del Fiſco, vt conſtat ex Bald. *in d. l. vnica, C. ex delict. defunct. num.* 3. & alij relatis a Burſ. *d. conſ.* 77. *num.* 21. & 24. Oſſaſco *d. deciſ.* 149. *num.* 9. Ant. Gom. *d. cap.* 1. *num.* 82. Farinac. *d. q.* 10. *num.* 57. *verſ. Et dato quod ſola confeſsio ſufficiat*, & Dom. Gregor. Lop. *in d. l.* 23. *verb. El acuſado*, ibi: *Et quid ſi accuſatus moriatur, poſtquam confeſſus erat crimen in iudicio, vel poſt concluſionem in cauſa iam liquidato maleficio, &c.*

Pero yo tengo por cierto, que aunque ſe aya hecho extrajudicialmente obrara lo miſmo, como ſea sèria, y deliberada, y eſtè bien probada, y adminiculada con otras ſemiplenas, ò indicios baſtantes, ò ſi fueſſe geminada, iuxta ea quæ latè tradunt Iul. Clar. §. *fin. q.* 21. Peguera *q. crim.* 17. Maſcard. *concluſ.* 350. & Farinacius qui alios plures adducit *de teſtibus, q.* 64. *num.* 119. & 145. porque la confeſsion indiſcreta, ò indeliberada, nihil probat contra confitentem, *l. cùm de indebito.* §. *fin. D. de probation.* y de eſta opinion es Donel. *in d. l. vnic. C. ex delict. defunct. num.* 58. donde no haze diferencia, quòd confeſsio ſit facta in iudicio, vel extra iudicium: y mas expreſſamente Sichardo *ibidem num.* 19. donde para lo que toca à pedir el interès, da a entender que baſta confeſsion extrajudicial, in illis verbis: *Sic etiam in crimine, quod ad intereſſe noſtrum pertineret, ſi is qui deliquiſſet, extra iudicium confiteatur crimen, ratione iſtius confeſsionis, mortuo iſto delinquente, etiam ſi nec ſit iudicium actum cum eo, nec lis conteſtata, poſſem tamen eius hæredem pro intereſſe meo convenire, &c. Niſi hæredes revocent confeſsionem iam factam, & probet eam, aut errore, aut alio vitio factam, vt per gloſſam ordinariam, & magiſtram in l. fin. §. iuſſus, D. de appellation.* Y lo miſmo deviò dezir en quanto a las penas pecuniarias, por la miſma razon; confeſsio * quippè par- 68
tis ſuperat omnem probationem, & eſt regina earum, vt latè probat Riminal. iun. *conſ.* 503. *num.* 3. *lib.* 5. Surd. *conſ.* 60. *num.* 1. *vol.* 1. & *conſ.* 540. *num.* 24. *vol.* 4. Alex. Ludov. alias Greg. XV. *deciſ.* 357. *n.* 3.

Y estos dias en el Consejo se viò, y determinò la residencia de D. Iuan de Silva, que fue Governador de las Filipinas, y dexò en su testamento declaradas algunas contrataciones que avia hecho, y lo que le devian dellas, y todo esto se embargò, y dió por perdido, avié dose le tomado la residencia despues de su muerte, y deducido en ella para mayor probança la confession, ò declaracion del dicho testamento, y del valor destas confessiones, y declaraciones hechas en los testamentos, y dudas que cerca dellas se suelen ofrecer, agit bene Avendañus *de exeq. mand. 2. part. cap. 29. num. 10.*

Quinta, de los delitos læsæ Maiestatis, sodomia, incesto, y assasinato.

69 LA quinta * limitacion, constituyo en algunos delitos, que por la gravedad estan exceptuados de la regla de que tratamos, y aunque aya muerto el luez, ò otro qualquiera particular que los cometiò antes de aver sido acusado, ò residenciado de ellos, se pueden proseguir contra sus bienes, herederos, y fiadores por lo tocante a las confiscaciones, y demàs penas pecuniarias, ò de infamia, que por derecho estan impuestas en los dichos delitos.

Estos son los de la heregia, de que no tenemos que tratar, porque aunque sea contra Corregidores, y otros Ministros, y cometido en el tiempo de sus oficios, no entran en visitas, y residencias, y conoce de ellos la Inquisicion privativamente.

El de la traicion al Rey, ò a la patria, en todas las cabeças en que se incurre, o divide este crimen, podria incidir en las visitas, ò residencias, como ya se ha visto algunas vezes; pero tambien por ser caso extraordinario me desembaraço dèl brevemente, advirtiendo, que Hugo Donelo *d. l. vnica, num. 67.* solo le estiende a la primera cabeça, nempè, *si quis perduellionis reus sit, id est, hostili animo adversus Principem, vel Rempublicam animatus.*

Lo mismo hago, en quanto a la sodomia, cuyas penas pecuniarias dizen muchos, que passan a los herederos, aunque otros no lo tienen por cierto, y en el de incesto, ò assasinio; porque aunque la fragilidad humana pueda manchar las Togas, y torcer, ò quebrar las
70 varas con estos delitos, * sera tan raras vezes, que no ay necesidad de insistir en ellos. Nam ex ijs, quæ fortè vno aliquo casu accidere possunt, iura non constituuntur, sed potiùs ad frequentia adaptantur,

tur,& vt ait Theophraſtus, quæ ſemel, aut bis exiſtunt, prætereunt Legislatores,*l.ex his,cum ſeqq.D.de legibus.*

Fuera de que * la autoridad,y dignidad de los Iuezes nos ha de te- 71
ner perſuadidos, a que no podamos preſumir dellos ſemejantes exceſſos, vt aliàs dixit Caſiod.*lib.1.epiſt.18. Oportet vos colere, & obſervare iuſtitiam, qui æquitatem populo dicere ſuſcepiſtis: quando non licet delinquere, qui alios creditur ſub æquitatis regula continere, ne fiat exemplum pravum,qui electus ad laudabile cognoſcitur inſtitutum,* & *lib.6.epiſt.21. Fama erunt noſtri temporis tui mores. Eſto vitæ continens, vt poſsis in alios eſſe iudex. Prima æquitas eſt à ſe Præſides inchoare: vt debeant criminoſi metuere, quem nequeunt ſimilem reperire. Nullas enim in ſe culpas timet reus,quas habere reſpexerit cognitorem: quando agentem male niſi bonis moribus non æſtimat diſplicere, &c.* Et tradit plura ad probandum,quòd de iudicibus ſemper benè præſumendum ſit,Menoch.*de præſumpt.lib.2.præſumpt.67.per totam,& lib.5.præſumpt.47.num.20.*

Y el querer * poner eſtos delitos entre los ordinarios, parece 72
que ſeria mas enſeñarlos, que reprimirlos, vt aliàs de parricidio dixit elegantiſsimè Cicer.*in oratione pro Roſcio Amerino,*& Seneca *lib.1.de clement.Summa enim prudentia altiſsimi viri,& rerum naturæ peritiſsimi, maluerunt, velut incredibile ſcelus, & vltra audaciam poſitum præterire,quàm dùm vindicant oſtendere poſſe fieri.*

Por lo qual dexò tambien Licurgo de poner penas a los adulteros en Eſparta,como *en ſu vida,* y *en los Apophteg.Laconicos* refiere Plutarco,y yo lo apuntè *in tract.de crim.parricid.lib.1.c.4.pag.14*

Pero bolviendo * al intento,quòd in prædictis criminibus fallat, 73
& limitetur *d.regul.morte delicta extinguuntur,* es deciſion expreſſa del I.C. *in d.l.2.D ad leg.Iul.Maieſt.d.l.ex iudiciorum, D.de accuſat.*vbi gloſſ.magiſtralis alios caſus adducit,*l.7.tit.1.p.7.*vbi Gregor.Lopez,y proſiguiendolos vno por vno, junta infinitos textos,y Autores Farinac.*d.q.10.limit.1.num.37.vbi de hæreſ.limit.2.num.42.* vbi de crimine læſæ maieſtatis, *limit.3.num.44.* vbi de crimine ſodomiæ,*limit.15.num.76.in fine*, vbi loquitur de aſſaſsinio, de quo etiam Tiber.Decian. *in tract.crimin.lib.9.cap.30.num.35.* Avendañus *d.reſponſ.3.num.2.*& de hoc,& alijs Andr.Gaill *d.l.de pace publ. cap.20.num.7.*Caldas *in d.l.vnica,2.part.nu.12.& ſeqq.*Donel.*ibid. nu.67.*Sichard.*ex nu.9.* & Peregr.*d.tit.5.ex nu.7.*vbi *nu.16.& ſeqq.* agit de inceſtu.

Sexta, de los cohechos, y barateria.

74 LA sexta * limitacion pongo en el delito, que en latin se llama, *Repetundarum*, y en Castellano *cohecho*, que propriamente quiere dezir las ventas que los Iuezes hazen de la justicia, recibiendo alguna cosa por hazer mas, ò menos contra ella, como despues de la glossa *in leg.1.verb.Capit, in princip. D.ad leg.Iul.repetund.* lo difine Bobad. *in Politic.lib.5.cap.1.num.228.*

75 Llamase * *repetundarum* en latin, à verbo *repeto*, porque era ordinario venir a Roma los de las Provincias a repetir, y cobrar de los Governadores de ellas lo que por esta via les avian llevado. De que pone muchos exemplos Prateio, Hotom. Brisson. Sim. Schard. Ioan. Kalin. y Calepino, *in verb. Repetundæ*, y Pedro Herod. *lib.9. rerum iudicat. tit.3.*

76 En Romance * se llama *cohecho*, y segun siente Parlador. *libr.2. quotid. cap. fin. §.1. nu.16. in fine*, se deriva de la palabra latina *coemptio*, que significa compra en mala parte, como seria por absolver al culpado, ò por condenar al inocente, ò por aplicarle hazienda à quien no le pertenece, ò por quitarla a su dueño; ò por prender, ò soltar alguno sin causa, ò por otros casos semejantes. Aunque Don Sebastian de Covarrubias *en su Tesoro de la Lengua Castellana* dize, que *cohechar*, es sobornar con dadivas al Iuez, al testigo, ò a qualquier otra persona, que encaminamos à que diga, ò haga lo que nos està bien, aunque sea contra razon, y justicia, y que este tal soborno se llama *cohecho*, del nombre Francès *confit*, latinè, *corruptela*, porque deshaze, y gasta la verdad, y compone la mentira, Græcè dicitur διαφθορά. Y que segun algunos, la palabra *cohecho*, es Castellana, y metaforica, porque *cohechar*, se dize propriamente adereçar el labrador la tierra, ararla, y cabarla, y disponerla con esto, y con estercolarla, y regarla, si puede, para que le dè fruto.

77 Pero * yo no sè que en Castellano se vse mucho esta palabra *cohechar*, la de *barbecho*, y *barbechar*, es la ordinaria, con que vulgarmente significamos todo lo que dize D. Sebastian de Covarrubias, aunque propriamente quiere dezir, la tierra que se labra de nuevo, ò por el verano, y se dexa descansar hasta el otoño, en que se ara, à verbo latino *vervactum*, quasi *vere actum*, como lo dize Plinio *lib.*

18.

18. *cap.* 19. *Quidam vtique ab æquinoctio verno proscindi volunt quodque vere semel aratum est, à temporis argumento vervactum vocatur; hoc in novali atque requieto agro necessarium est*: Y en quanto à la palabra *cohecho*, me parece tiene mas alusion a la latina *collecto*, quasi lo que el Iuez junta, y recoge por aquel camino: porque si de *collecta* se dize *cosecha*, de *collecto*, bien se podrà dezir *cosecho*, ò *cohecho*, aunque el Brocense *en su Etymologico Castellano* dize *cosecha*, quasi *cosa hecha*: lo qual no me agrada, porque no viene sino de *collecta* à *colligendo*. Tambien se pudo dezir *cohecho*, quasi *congesto* à verbo latino *congero*, que significa juntar, ò de *cogo, cogis*, quasi *coactum*, que assimismo quiere dezir juntar con fuerza, aprieto, ò apremio: lo qual conviene mas a estos agravios, concusiones, ò extorsiones que hazen los Iuezes para sacar, y juntar dineros por los dichos medios torcidos: y nadie que alcance algo de las mudanças, y diphtongos de nuestra lengua, estrañarà, que de *coactum*, se diga *cohecho*, pues de *aurum*, se dize *oro*, de *audire, oir*, y de *factum*, se dize *hecho*, de *contractum, contrahecho*, de *strictum, estrecho*, de *vervactum, barbecho*, &c.

A este * delito de cohecho se assimila otro, que comunmente se 78
llama Barateria, y algunos los tienen por sinonomos, pero verdaderamente no lo son: aunque en quanto a la pena, y modo de probança se suelen igualar de ordinario, como lo advierten Bossio *in prax. tit. de officiali corrupto, num.* 47. Paz t. *tom.* 8. *part. cap. vnico, nu.* 36. & Bobad. *vbi supr.* Porque el cohecho se recibe por hazer algo directamente contra justicia. La Barateria, por recibir algo con la mano, y autoridad del Magistrado, y oficio, aunque sin corromperla, como por dar el Iuez sentencia justa, ò despachar presto el negocio, ò por dar las varas de Tenientes, ò Alguaciles, ò otros oficios, por precio. Y tambien se comete haziendo avenencias, ò conciertos antes de sentencia, sobre las penas en que el Iuez tiene parte; ò si llevasse derechos antes de sentencia, ò si recibiò obligacion de indemnidad, y mediante ella diò alguna sentencia injusta, ò si moderò la pena de pragmatica sin causa, a fin de que el condenado consintiesse la sentencia, y le pagasse su parte, ò si comprasse barato de los subditos, o les vendiesse caro alguna cosa, aora sean litigantes, ò no; y en otros casos que refiere la *leg.* 1. *& per totum tit. D. & C. ad l. Iul. repetund.* Puteo *de synd. verb. Officialis*, Bossius *d. tit. de officiali*

cor-

corrupto, Maſcard. *de probation. 1. par. verb. Barateria, concl. 164. nu. 1.* & 7. Gregor. Lopez *in leg. 25. verb. Caſt, tit. 22. part. 3.* Tiber. Decian. *lib. 8. crimin. cap. 32.* Tuſch. *litt. B. concl. 26.* Matienço *in dialog. relat. 3. part. cap. 24. & ſeqq.* Bobadilla *d. cap. 1. num. 228.* & noviſsimè Gabriel Berartus *in ſpeculo viſitationis, cap. 17. per totum.*

79 Y dizeſe * Barateria de *Barato*, y Barato del verbo latino *Paratum*, como lo ſienten Covarr. y el Brocenſe, quaſi coſa que ſe halla aparejada, y con comodidad. De donde dize el miſmo Covarrub. *Barateria vale tanto, como dexarſe cohechar el Iuez, comprando las coſas a menos precio.* Aunque tambien podriamos intentar, que ſe dixo *Barato*, quaſi *vadat raptum*, como coſa que ſe lleva hurtada, y ſin precio, y como ſe dize, *và de valde, vade rapto.* Pero Deciano *d. cap. 32.* refiriendo a Paulo Caſtrenſe, Amodeo, y otros, dize, que *eſt nomen ab vſu inventum, vocabulo, inde ducto, quòd vulgari ſermone Baratare ſit commutare, quaſi quod iuſtitia cùm pecunia commutetur, & dicitur tunc commiti ab officialibus, & adminiſtratoribus publicis, quando recipiunt aliquid à privato, vt faciant non facienda, vel omit-*
80 *tant facienda.* Quod autem * prædicta delicta tranſeant ad hæredes iudicis corrupti, vel Baratarij, no ſolo por el interès de las partes en lo mal llevado, ſino tambien por lo tocante a las penas pecuniarias en que han incurrido, aunque con el difunto no ſe aya começado el pleito, ni hecho otra diligencia alguna, es caſo formal de la *l. 1. D. ad leg. Iul. repetund.* ibi: *Datur ex hac lege, & in hæredes actio: intra annum dumtaxat à morte eius qui arguebatur, l. ſciant iudices 2. C. eod.* ibi: *Sciant iudices ſuper admiſsis proprijs, aut à ſe, aut ab hæredibus ſuis pœnam eſſe repetendam, d. l. ex iudiciorum 20. verſ. Excepto, D. de accuſat.* ibi: *Excepto repetundarum, & maieſtatis iudicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum eſt, adhuc exerceri placuit, vt bona eorum Fiſco vindicentur, l. vlt. D. ad legem Iul. pecul.* ibi, *& repetundarum*, quibus de iure noſtro convenit, text. *in l. 8. tit. 1. p. 7.* vbi Montalvus, & Gregor. Lopez, ibi: *Qualquier oficial de aquellos, que ha poder de juzgar, ò de cumplir la juſticia por mandado del Rey, qui fizieſſe tuerto a otro por precio que le dèn, ò dexaſſe de fazer, otroſi lo que devieſſe, por algo que huvieſſe recibido, puede por ende ſer acuſado en ſu vida, è deſpues que fuere muerto, &c.*

81 Per quæ * iura ita aperte concludunt gloſſæ, & DD. *ibidem*, & eſt communis opinio, & practica totius mundi, ſecundum Bald. *in l. 1.*

C. ad

C. ad leg. Iul. repetund. Angel. *in leg. Iulianus, de iudic. & in leg. 1. de privat. delict.* Cathald. *de synd. q.* 243. *nu.* 156. Puteum *eod. tract. verb. Hæres, & verb. Multa*, Anton. de Fano *de pignor. 2 part. numb. 4 nu.* 124. *in fine*, Roland. *de invent fol.* 167. *num.* 1. *& seq.* Avilès *in cap.* 4. Prætor. *verb. Entregare, num.* 12. *& in cap.* 1 *synd. gloss.* 1. *num.* 16. Matienço *in dialog. relat.* 3. *par. cap.* 25. *num.* 11. Villalob. *in commun. opin. verb. Hæres, num.* 2. *in fine*, Anton. Gom. *in d. cap.* 1 *num.* 80. *vers. Tertius casus*, Iul. Clar. *d. q.* 51. *vers. Sunt tamen*, Cyrill. *in summa crimin. rubr.* 28. §. 1. *vers. Quædam tamen*, Cald. *d. l. vnic.* 4. *part. num.* 32. *&* 5. *part. num.* 2. 16. *& seqq.* Peregrin. *d. lib.* 4. *de iure fisc. tit* 5. *nu.* 31. *vers. Quintus casus est*, Farinac. *d. q.* 10. *limitat.* 12. *num.* 75. Thomas Grammatic. *vot.* 25. Avendañ. *respons.* 3. *num.* 1.

Donde dize, * que la pena deste delito, si el Iuez se cohechò en causa criminal, es perdimiento de todos sus bienes, si muriò sin herederos, y de las setenas, si los dexò, iuxta *l.* 25. *tit.* 22 *part.* 3. y si el cohecho fue en causa civil, demàs de los daños, è interes de la parte contra quien sentenciò torticeramente, es tenido de pechar al Rey tres tanto de quanto recibio, è de lo que le prometieran, iuxta *l.* 24. *eod. tit. & part.* quas benè explicat Mattenço *in d. dialog. relat.* 3. *part. cap.* 33. y Bald. *in tract. de synd. num.* 29. donde dize: *Quod Barateria est inter maximas causas capitales*, & Patis de Puteo la llama hurto *in eod. tract. verb. Multa, num.* 6. 82

Idem tractant, & prosequuntur Tiber. Decian. *lib.* 8. *crimin. cap.* 38. *nu.* 37. Pet. Herod. *lib.* 9. *rerum iudicat. tit.* 3. *cap.* 10 *fol.* 353. *& cap.* 22. *fol.* 360. Menoch. *de arbitrar. lib.* 1. *q.* 86. *num.* 24. & Bobadill. *in Politica, lib.* 5. *cap.* 1. *nu.* 83. & eo non relato, licèt translato, novissimus Gabriel Berartus *in spec. visitationis, cap.* 1. *num.* 21. En los quales lugares * hazen notable mencion de la Epistola de Plinio. *lib.* 3. *epist.* 9. *ad Cornelium Minucianum*, donde refiere, que aviendo sido Cecilio Clasico Proconsul en la Provincia Betica, que oy es Andaluzia, cometiò en ella graves delitos, robos, y cohechos, y aviendo muerto antes de la acusacion, se dudò si se podria admitir; y dize Plinio, que se admitiò: y salìò sentencia en que mandaron separar los bienes, que constò que tenia antes de ir a la Provincia, y essos se dieron a vna hija suya; y todo lo mas, a los despojados, y agraviados en ella: *Nihilominus, vt erat provisum quidem antèa legibus, intermissum tamen, & post longam inter capedinem tunc reductum, Bætica* 83

in

in defuncti accusatione perseveravit. Et placuit Senatui bona Classici, quæ habuisset ante Provinciam, à reliquis separari; illa filiæ hæc spoliatis relinqui, &c. Y esse juizio fue arbitrario, è irregular, como advierte bien Herodio *vbi supra*, y se fundò en que Clasico avia dexado memoria de lo que tomo, ò recibiò de cada vno de los Provinciales, y devian de bastar los bienes que adquiriò en el oficio para satisfacerlos; Porque sino tambien se avia de echar mano de lo demas, como con gran justificacion lo declarò el Emperador Antonino Pio, qui vt ait Spartianus *in eius vita, cap.5. Ita liberis bona paterna restituit, si Provincialibus reddent, quæ parentes abstulissent.*

84 Mas riguroso fue * el Edicto del Emperador Honorio, que refiere Zosimo, vt quicunque sub Stilicone gessisset magistratum, eius facultates omnes, sine vlla alia cognitione Fisco addicerentur: Pero esto fue porque averiguò, que todos los que avian recibido oficios por mano deste Privado, los compraron con mucho dinero, y quiso persuadirse, que no dexarian de aver vendido lo que compraron. *Quod tamen*, como dize Herodio *vbi sup. adhuc iniquum fuit; nam despiciendi erant singuli. Poterant nonnulli esse abstinentes, licèt (vt hodie) venalia essent omnia.*

85 La razon * de que las penas pecuniarias destos delitos passen a los herederos, es la gravedad dellos, como lo advierten los DD. que se han referido. Y assi Quintiliano refiere de Cornelio Celso, que solia dezir, que en tales causas los reos no avian de hazer mas que negar (como dizen) a pie juntillas, *Causæ ambitus, ac repetundarum sunt huiusmodi, vt in ijs reus neget tantùm, quod obijcitur.* Y añade Asconio Pediano, referido por Pedro Herodio *lib.1. rer. iudic. tit.1. cap.24. Quis enim fateatur se Provinciam diripuisse? Qui ne indicio quidem obtinet impunitatem.*

86 Ciceron * *in orat. pro lege Manilia, col.4.* lo agrava aun mas, ponderando, que son embiados estos Magistrados para defender las Provincias de los enemigos, y con la codicia que llevan, proceden de suerte, que les hazen mayores daños, que ellos pudieran: *Quòd huiusmodi*, inquit, *in Provinciam homines, cùm imperio mittimus, vt etiam si ab hoste defendant, tamen ipsorum adventus in vrbes sociorum, non multum ab hostili expugnatione differant.* Y Casiodoro *lib.1. epist.8.* dize, que no ay cosa que mas infame, ni deslustre a los Iuezes, que suelen tener en venta, y perecha sus autos, y sentencias, co-

mo

mo vestidos: *Primùm, quod maximè iudicem dehonestat, nundinatio à me fœda nescietur. Non enim verba mea more vestium suspensa venduntur*, y en el *lib.9.epist.19.* no se contentò con llamarla *fœda*, sino *fœdissima: Teneant iudices legitimas districtiones, votum fœdissimæ venalitatis abiiciant. Metus cuncta componit, si reus crimen in iudicante non invenit.*

Annæo Roberto * *lib.1.rerum iudicat.cap.10.fol.61.* dà otra ra- 87
zon, nimirùm, que es muy conveniente que esto se practique, y execute assi, porque escarmienten los vivos, en ver que aun no se escapan los muertos de el rigor, y censura de las leyes en esta parte, y alega aquello de Optato Milevitano *lib.6. Ut terreatis vivos, male tractetis, & mortuos*, y pudo alegar otro lugar mucho mejor de Quintiliano *declamat.274.* cuius ego memini *in tract.de parr.lib.1.cap.2.pag.6. Non satis putaverunt maiores, eas pœnas constituere, quas posset aliquis excipere in vita: multos magis tangit sepultura: ad cogitationem post se futurorum plerique gravius moventur.*

Pero * no son menos dignas de memoria las palabras que el mis- 88
mo Roberto añade, concluyendo este punto: *Nam etsi mors sceleratorum corpora iudicum sententijs, & magistratuum censuræ eximat: noverint tamen hæredes, etiam defuncto reo superesse gravia severitatis, iudiciorum vestigia, quibus posteritas doceatur, legibus & magistratibus parendum: Ne ipsam quidem mortem sceleratos pœna liberare: sed omnia vni iustitiæ perpetuo rationis, & æquitatis tenore subiici.*

Tambien son notables * las de nuestro Bobadilla *in Politica, lib.* 89
3.cap.1.num.83. que abraçando toda esta materia, dize: *Que aunque regularmente con la muerte se acaban los delitos: pero por especial odio de los Iuezes, y ministros avarientos, cohechadores, barateros, y de malas mañas, dispuso el derecho, que pueda el Iuez de residencia hazer pesquisa contra ellos, y proceder de pedimiento de parte, y condenarlos, y apremiarlos a que paguen sus hijos, y herederos los cohechos, y los hurtos de las cosas publicas, sagradas, ò religiosas, y lo que en daño de la Republica, aunque sin corrupcela, ò torpeza hizieron, ò dexaron de hazer indevidamente, ò de lo que en daño de particulares, por precio, ò por respecto delinquieron, y que paguẽ no solo lo que el difunto recibiò, aunque los herederos no lo ayan recibido; pero tambien las penas pecuniarias, en que por ello incurriò.*

Destas penas de los cohechos, y baraterias * no se escusaràn los 90

herederos, por averſe compueſto con las partes antes de la ſentencia, como tampoco ſe eſcuſarà el difunto, ſegun la mas comun opinion, aunque ay algunos que dizen, que ſe podrà minorar en tales caſos la condenacion, como refiriendo a muchos, lo reſuelve Matienço *in d.dialog.Relat.3.part.cap.25.num.11.*

Septima, de los robos, fraudes, y alcances de las rentas Reales, ò publicas que los Iuezes huvieren tenido a ſu cargo.

91 LA ſeptima * limitacion podemos poner en todos los caſos que el Iuez, ò Governador ha delinquido en vſurpar, ò defraudar algo de las rentas, y caxas Reales, ò publicas, ò ſagradas, ò otras colas, cuya adminiſtracion ha tenido a ſu cargo, ò es alcançado en las cuentas que ſe le toman dellas, tunc enim, aunque aya muerto, podràn ſer convenidos ſus herederos por la gravedad que en ſi encierran eſtos delitos, no ſolo a la ſatisfacion del interès dellos, que eſſo es coſa muy llana, iuxta ea, quæ notavimus *ſup.limit.2.per totam*; ſino tambien por las penas, y condenaciones pecuniarias que eſtan impueſtas por derecho, y en q̃ incurriò el difunto por
92 averlos cometido, como * expreſſamente lo dize el text. *in l.vlt.D. ad l.Iul.peculatus, & de ſacrilegijs, & de reſiduis*, cuius hæc ſunt verba: *Publica iudicia peculatus, & de reſiduis, & repetundarum, ſimiliter adverſus hæredem exercentur, nec immeritò: cùm in his quæſtio principalis ablatæ pecuniæ moveatur.* Vbi ita notant DD. communiter, *leg.ſciant iudices 2.C. ad leg.Iul.repetund.* ibi: *Aut à ſe, aut ab hæredibus ſuis pœnam eſſe repetendam.*

93 Et * idem dicitur de iure noſtro Regio *in l.7.tit.1.par.7.* ibi: *Eſſo miſmo ſeria ſi alguno huvieſſe ſeido oficial del Rey, de aquellos que vàn a deſpender alguna coſa por èl, ò ſi fueſſen de aquellos que han de coger, è recabdar ſus rentas, è ovieſſe ende furtado algo, ò tomudo de otra guiſa por darlo a otro ſin ſu mandado del Rey, ò lo ovieſſe metido en ſu pro del miſmo, è con el del Rey, &c.* & *in l.8.ſeq.* ibi: *E eſſo miſmo dezimos que pueden fazer a todos los otros que furtaſſen alguna coſa religioſa, ò ſanta.*

94 Et * eſt communis opinio, & praxis omnium Doctorum, vt teſtantur omnes ferè DD. quos retuli *ſup.num.5.* & præcipuè Anton. Gom. *d.cap.1.num.80.verſic. Quartus caſus*, Iul. Clar. *d.q.51.verſ. Sunt ta-*

tamen, Cyrill. *d. rubr.* 28. §. 1. *vers. Quædam tamen civiles actiones*, Puteus *in tract. synd. verb. Hæres*, & *verb. Syndicantur f. parvo* 33. Peregr. *d. tit.* 5. *num.* 31. *in fine, vers. Sextus casus*, Cald. *d. l. vnica*, 2. *p. num.* 33. & 5. *part. num.* 43. & 44. Farin. *d. q.* 10. *limit.* 11. *num.* 74. Avend. *d. respons.* 3. *num.* 2. *vers. Secunda conclusio*, & *vers. Quarta conclusio*, vbi signanter notat, *quod non solum res, vel quantitas, quæ ad iudicem pervenit, potest ab eius hærede exigi, sicut posset ab eodem iudice, sed etiam pœna peculatus, vel concussionis, vt probatur in d. l. 2. C. ad leg. Iul. repetund.* Tiber. Dec. *lib.* 8. *crim. cap.* 29. *nu.* 7. Bobad. *d. lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 88. cuius verba retuli *sup. num.* 90. Gabriel Berartus *in spec. visitat. cap.* 1. *num.* 21. Pet. Herod. *rerum iud. lib.* 9. *tit.* 5. *cap.* 7 *fol.* 366.

Donde * refiere aquel grave caso de Publio Scipion Africa- 95
no, que con aver servido tanto a la patria, fue condenado despues de su muerte a dar cuenta de los dineros que recibiò del Rey Antioco, y no los metiò en el Erario, y obligaron a que saliesse a la causa, y pagasse la condenacion a Lucio Scipion su hermano, y heredero, aunque èl, como dize Livio: *Processit, conquæstus post mortem P. Africani fratris eam exortam rogationem esse. Parum fuisse eum post mortem non laudari, nisi quoque accusetur, Carthaginenses contentos esse exilio Annibalis: Populum Romanum ne morte quidem P. Scipionis exatiari, nisi & ipsius sepulti fama laceretur, & frater insuper mactetur accessione invidiæ, Marcus Cato adhuc sua sit rogationem, & Nummios Tribunos auctoritate deterruit, ne adversarentur rogationi, &c.*

Y la pena * destos delitos, es muerte, ò por lo menos deporta- 96
cion, y confiscacion de bienes, como lo dize la *l. peculatus pœna* 3. *D. ad leg. Iul. pecul. §. item, l. Iulia peculatus, inst. de publ. iudicijs*, iunctis alijs, quæ late tradunt DD. *ibidem*, Tiber. Decian. *d. lib.* 8. *crim. cap.* 30. *& seqq.* & Menoch. *de arbitrarijs, casu* 586.

Octava, de la vsurpacion de los derechos Reales, y penas de comissos.

LA octava * se pudiera comprehender en la passada, pero por 97
tocar derechamente al punto del pleito de que se trata, la he querido tratar de por si, y con mas especialidad. Y es, quando vn Iuez, ò otro qualquier Ministro Real, que puede ser visitado, ò residenciado, ha defraudado algunos derechos de alcabalas, ò almo-

...azgos Reales, ò otros semejantes, ò consentido que le quitas-... extraviassen algunas cosas que avian caido en comisso, aora ...ya ...lo por quedarse con ellas, aora por disimular que otros las llevassen, pudiendolas aprehender, y manifestar, como esta probado que lo hizo Don Francisco Vanegas, siendo Cabo de las Galeras de Cartagena, en este processo, de cuya determinacion se trata.

98 Prædictis * enim casibus morte non extinguitur delictum, quin potiùs etiam contra hæredes, pro interesse, & pœna pecuniaria fraudati vectigalis, vel commissi agi potest, vt expresè docet Papinianus I.C. *in l. fraudati* 8. *D. de publican. & vectigal.* cuius hæc sunt verba: *Fraudati vectigalis crimen ad hæredem eius, qui fraudem contraxit, commissi ratione transmittitur*, y lo mismo dize la *l. commissa* 14. *eod. tit.* dando por razon: *Nam quod commissum est, statim desinit eius esse, qui crimen contraxit, dominiùmque rei vectigali acquiritur, ea propter commissi persecutio, sicut adversus quemlibet possessorem sic & adversus hæredem competit.* Quibus de iure nostro Regio convenit text. *in l. 2. tit. 4. & in l. 5. tit. 7. part. 5.*

99 Et latè * probant, & prosequuntur Bartol. Paulus Castrens. & reliqui DD. communiter in dictis iuribus, idem Bartol. *in d. l. ex iudicio-rum, D. de accusat.* Cæpola *cons. 59. in civilibus*, Bertachinus *in tract. de gabellis part. 4. num. 31.* Bossius *in tract. de vectigal. tit. de fraud. vectigal.* Ant. Gomez *d. cap. 1. num. 8. vers. Sextus casus*, Peregrinus *d. tit. 5. num. 42.* Farin. *d. q. 10. limit. 16. num. 76. in fine*, Tuschus *litt. P. cons. 256. num. 5. & 39.* & est videndus Roland. *cons. 42. num. 3. lib. 3.* Grammat. *decis. 15. num. 8.* Colerus *de proces. executivis part. 1. cap. 3. num. 84.* Ioan. Borchol. *cap. vnic. de Regalib. nu. 48.* & late Rosenthal *de feudis, cap. 5. conclus. 36. num. 2. & 3.*

100 Y aunque es verdad * que estos textos, y Autores hablan en los herederos del mismo dueño, que ocultò las cosas que avian caido en comisso, ò defraudado los derechos dellas: Lo mismo se ha de entender, y practicar en el que ayudò a cometer semejante delito, pues el derecho iguala siempre estos casos, y las penas dellos. *l. furti, §. penult. & l. qui servo, D. de furt. §. interdum, in fin. de obligat. quæ ex delict. nascuntur, cap. qui cum fure, iuncta glos. ibi de furtis: Qui cùm fure patitur, occidit animam suam; non fur solùm, sed ille reus tenetur, qui furti conscius, quærente possessore non indicat.*

101 Especialmente * que esto corre con mas apretadas leyes, y obli-

ga-

gaciones en el dicho Don Franciſco, pues ſiendo Cabo de las Galeras Reales, y Miniſtro de ſu Mageſtad en ellas, con cargo, y ſalario tan honrado, para defenderle, y guardarle ſu hazienda, y derechos Reales, y no para vſurparlos, ò ayudar a otros que los vſurpaſſen, pecò, y delinquiò mucho mas gravemente que los miſmos dueños, pues a ellos parece que les diſculpa el deſeo de poner en ſalvo ſus mercaderias, y acomodar ſus contrataciones, y ganancias delias; y a èl le carga, y agrava la obligacion del oficio, arg. *leg. meminerint, C. vnde vi*, ibi: *Ne inde iniuriarum naſcatur occaſio, vnde iura naſcuntur, cap. præcipuè* 11. *q.* 3. *cap. nulla* 25. *q.* 1. cum traditis à Maſtrillo *de Magiſtratib. lib.* 6. *cap.* 1. *num.* 8. *& ſeqq.*

Vnde * Plinius iun. *in Panegyr. ad Trajanum* rectiſsimè inquit: 102
Magiſtratuum delicta gravius puniendaeſſe, quàm plebeiorum, & melius Caſsiod. 1. *var. epiſt.* 18. *Oportet vos cõlere, & obſervare iuſtitiam, qui æquitatem populo dicere ſuſcepiſtis, quando non licèt delinquere, qui alios creditur ſub æquitatis regula continere: ne fiat exemplum pravum, qui electus ad laudabile cognoſcitur inſtitutum.*

Et magis * in noſtris terminis *lib.* 12. *epiſt.* 1. hablando de Miniſ- 103
tros militares, porque no ſe pienſe que a ellos les da mas licencia la profeſsion de ſu vida: *Edicta noſtra in primis obſerva, oſtende bonam te intendentibus viam. Nam cuius eſt iudicis cuſtodire mandata ſimiler noſtra videantur negligere conſtituta.*

Y en * el *lib.* 9. *epiſt.* 18. priva de oficio a los Miniſtros que vsã deſ- 104
tas connivencias, ò diſsimulaciones, y manda que paguen el interès de los derechos Reales, que por ſu culpa ſe huvieren perdido, quedando todavia en pie la pena en que incurren los principales: *Iudices igitur competentes ad quos poteſt admiſſum facinus pertinere, ſi invaſorem cùm poſsint amovere protulerint tenere præſumpta, & adepti cinguli honore priventur, & Fiſco noſtro tantùm fiant obnoxij, quantum præſumptor potuiſſet addici. In auctoribus tamen facinoris manentibus conſtitutis.*

Et facit etiam * text. *in l. vlt. C. ne ſanctum Baptiſma iteretur*, don- 105
de ſe diſpone, que el Iuez que diſsimula los delitos, y haze (como dizen) buen paſſage a los delinquentes, incurra en la miſma pena que ellos, ibi: *Quæ omnia ita cuſtodiri decernimus, vt nulli iudicum liceat delatum ad ſe crimen minori, aut nulli coercitioni mandare: niſi ipſe idem pati velit, quod aliis diſsimulando conceſſerit.* Circa quem

text.

text.plura tradit Gregor.Lopez *in l.7.tit.4.& in l.27.tit.18.part.3.* Romanus *ſing.*78.Puteus *de ſyndic.verb.Pœna,cap.3.nu.3.* Menchaca *lib.1.controverſ.illuſt.cap.15.num.9.* Avend.*in cap.16.* Prætor.*2.par. num.3.* Menoch.*de arbitrar.lib.1.q.96.num.10.& ſeq.* Iul.Clar.*in pra xi,§.fin.q.85.nu.10.*& alij relati a Bobadilla *in Politica,lib.2.cap.10. num.57.pag.435.*

Nona,de los tratos,y contratos,y edificios de caſas,y grangerias.

106 LA nona * abraça los tratos, y contratos de los Iuezes, y las compras,y edificios de caſas,y otras qualeſquier grangerias, y negociaciones que tuvieren, y vſaren con los ſubditos de ſus gobiernos, ſuponiendo que todo eſto les eſta prohibido, aſsi por derecho comun, como del Reino, por ſi,y por interpoſitas perſonas, en tanto grado, que aun los Magiſtrados que reſiden en las Provincias fuera de la Corte, no les valdrà el dezir que tienen licencia del
107 Principe para poder hazer algo deſto, como * expreſſa, y formalmente eſta decidido *in l.vnica,C.de contract.iudicum,l principalibus* 33.*D.ſi cert pet.l.auſertur,§.quod à Præſide,D.de iure fiſci:l.non licèt, & l.qui officij, D.de contrah.empt. l ſcriniarios, C.de numerarijs, & actuar.lib.12.l.5.tit.5 part.5.& cap.2.Prætor.leg.9.& 10.tit.35.lib.2. ordinam.l.2.tit.6.lib.3.Recop.* cum multis alijs,quæ præter antiquiores congeſsit Avendanus, & Avilès *in d.cap.2. Prætor.* Matienço omnino videndus *in Dialog.Relator.3.part.cap.25.cum ſeqq.* Bobad, qui alios plurimos refert *in Polit.lib.2.cap.12.num.34.*

108 Y para * los Oidores, Governadores, y otros Miniſtros de juſticia,y hazienda Real de las Indias ay cerca deſto muchas, y muy repetidas,y apretadas prohibiciones: Porque aviendoſe mandado publicar,y guardar en ellas el dicho *cap.2.de Corregidores,* que ſe promulgò el año de 530. el qual eſtà impreſſo en el *lib.3. de las cedulas del Conſejo.pag.1.*y en el *lib.1.p.352.* cuyas palabras ſon: *Ni aſsimiſmo durante el tiempo de ſu oficio del dicho Aſsiſtente, Governador, ò Corregidor, ni ſus oficiales, por ſi, ni por otro compre heredad alguna, ni edifique caſa ſin nueſtra licencia,y eſpecial mandado en la tierra de ſu juriſdicion, ni vſen en ella de trato de mercaderia, ſo pena que el que lo contrario hiziere, pierda lo que aſsi comprare,ò edificare,ò tratare,y ſe aplique a nueſtra Camara.*

Vien-

Viendo que esto no se guardava como convenia, se despachò cedula el año de 1549. que està *d. lib.* 1. de las impressas *pag.* 345. en que se renovò, y agravò la pena, estendiendola a perdimiento de los oficios. por estas palabras: *Porque vos mando, que agora, ni de aqui adelante ninguno de vosotros entendais en armadas, ni descubrimientos, ni tengais grangerias de ninguna suerte de ganados mayores, ni menores, ni estancias, ni labranças, ni minas, ni tratos de mercaderias, ni otras negociaciones, ni tratos, por vosotros, ni en compañia, ni por interpositas personas, directa, ni indirectamente, ni os sirvais de los Indios de agua, ni yerva, ni leña, ni otros aprovechamientos, ni servicios, directa, ni indirectamente, so pena de la nuestra merced, y de perdimiento de vuestros oficios.*

Esta cedula se mandò cumplir, sin embargo de suplicacion, por otra de Valladolid, a 16. de Abril de 1550. y por otra de dos de Mayo del mismo año, que està *d.* 1. *tom. pag.* 346. se agravò la pena, declarando, que los Oidores, ò Ministro que contraviniessen a las dichas prohibiciones, *por el mismo caso ayan perdido, y pierdan sus oficios, y todo lo que contrataren, y grangerias que tuvieren, y mas mil ducados, lo qual aplicamos en esta manera: las dos partes para nuestra Camara, y Fisco; y la otra tercia parte para la persona que lo denunciare.* Y añade, *que tãpoco puedan tener casas proprias, ni labradas, ni tiendas, ni huertas, ni estancias de ovejas, ni sẽbrar trigo, ni maiz, aunque se diga q̃ es para comer en sus casas, ni dar dineros a cẽso al quitar, ni perpetuos, porque estẽ mas libres de todos tratos para hazer mejor sus oficios.*

Por otra cedula de 9. de Mayo de 1565. *d.* 1. *tom. pag.* 347. se mandaron guardar las passadas, y que se quitasse al Doctor Puga, Oidor de Mexico, vna casa que estava labrando.

Por vn capitulo de instruccion, dada a Don Martin Enriquez, Virrey de la Nueva-España, se le advirtiò de las cedulas referidas, y que las hiziesse guardar precisa, è inviolablemente, *d.* 1. *tom. pag.* 348. Y en las planas siguientes se hallaràn otras muchas cedulas, ordenanças, y capitulos de instrucciones, que repiten lo mismo, aunque por lo tocante al alquiler, y comprar casas, parece que se les dispenso a los Oidores de Mexico, por cedula de 563. mientras se edificavan las Reales en que avian de posar.

Estas cedulas * se renovaron vltimamente por vna de postrero de Agosto de 1619. años, y se estiende a los Secretarios, y Familiares 109

de

de los Virreyes, Oidores, Alcaldes, Fiscales de las Audiencias, y a los Escrivanos de Camara, y Relatores dellas; y se añade: *Que la probança de semejantes excessos sea de los testigos, y con las calidades que se dispone por derecho en la probança de los cohechos, y baraterias de los Iuezes, y otros Ministros.*

110 Hallanse recopiladas * las dichas cedulas en el Sumario de las leyes de las Indias, que aora imprimiò el señor Licenciado D. Rodrigo de Aguiar, *l.42.tit.15.lib.2.fol.92.*

111 En el Perù * ay ordenanças aun mas particulares, hechas por los Virreyes Don Francisco de Toledo, Lope Garcia de Castro, Marques de Cañete, y Marques de Montesclaros, en que se prohiben todas suertes de tratos, contratos, tragines, y grangerias a los Corregidores, assi con Españoles, como con Indios, agravando mas las penas que se han referido; y se manda, *que quando fueren recibidos al vso de sus oficios, hagan juramento de que las cumpliràn, y guardaràn.* Y el Conde de Monterrey proveyò auto, para que este juramento se pusiesse al pie de los titulos que se diessen a los dichos Corregidores, porque en ningun tiempo pudiessen alegar ignorancia.

112 El mismo juramento * se toma en el Consejo a todos los que vàn proveìdos desta Corte, como consta de su estampa, que entre las demàs clausulas tiene vna, que dize: *Y no tratareis, ni contratareis por vos, ni por interpositas personas, &c.*

113 Las razones * que pudieron mover a los Autores de tantas leyes, y ordenanças que prohiben estas contrataciones de los Iuezes en sus distritos, son muchas, y las ponen comunmente los DD *in d. l. principalibus, D. si cert pet.* especialmente Alciato *num.1. & seqq.* Matienç. *d. dial. relat.3. part. cap.27. num.2.* Avilès, & Avendan. *in d. cap.2. Prætor. num.22.* Anton. Gomez *2. var. cap.14. nu. fin. vers. Sextò,* Petr. Greg. *lib.21 syntag. cap.5. num.12. & lib.36. cap.28. num.11.* Tib. Decian. *lib.8. crim. cap.12. num.2.* & plures alij relati per Bobadill. *d. lib.2. cap.12. num.34.*

114 Pero * la *d. ced.* del año de 550. puso la que se ha visto: *Porque estèn mas libres de todos tratos para hazer mejor sus oficios, y entender en la administracion de justicia, que les està encargada y cometida.* Y recogiendo las demàs, se puede dezir, que esta prohibicion se funda en tenerse por imposible, que vn Magistrado vse de estas contrataciones entre sus subditos, ò edifique casas, sin que con la mano del

ofi-

oficio aventaje en todo sus comodidades, en daño de aquellos de quien compra, ò con quien negocia, quitandoles la libertad, que es tan necessaria en los contractos, *l.1.cum similibus, de pact.* y obligandoles con la autoridad del cargo, a que le dèn las cosas a menos precio, * quod est donare, *l.vir vxori 17.D.ad Vellei.* cum latè congestis à Tiraq. *in l.si vnquam, verb. Donatione largitus, n.3.C.de revoc.donat.* & Hieronym. Franco *in l. imaginaria, D.de regul.iur.* y a que no se atrevan a contradecirle, por el miedo, y respeto que es forçoso le tenga, * quod proximè ad dissensum accedit, *l.vlt.C.de eo quod met. causa l.1.§.quæ onerandæ, D.quarum rer.actio non detur, l.penult.D. de furtis, l.si mulier 21.§.vlt.D.de eo quod.mei.causa*, ibi: *Quia quamvis, si liberum esset noluissem, tamen coactus volui. sed per Prætorem restituendus sum*; y por esto dixo muy bien la *l.vnica, C.si rector provinciæ: Quod ij, qui provincias regunt, sola dignitate solent esse terribiles.* Y Bobadilla *d.lib.2.cap.12.num.34.& seqq.* & *lib.5.cap.1. num.228.* Que no * puede vn Iuez vsar de estas contrataciones entre sus subditos, aora sean litigantes, ò no, sin que aya algun genero de impression, ò contusion, ò incida en especie de cohecho, ò barateria. 115 116 117

Pero * nadie pudo dezir esto mejor que Ciceron en la *oracion 9. in Verrem, lib.4.post princip.* donde aviendo referido las estrechas prohibiciones de los antiguos Romanos, para que ninguno, qui cum potestate, aut legatione in provincia esset, comprasse en ella cosa alguna, añade: *Quæ fuit causa, cur tam diligenter nos in Provincijs ab emptionibus removerent? Hæc iudices, quòd putabant ereptionem esse, non emptionem, cum venditori suo arbitratu vendere non liceret. In Provincijs intelligebant, si is, qui esset cum imperio, ac potestate, quod apud quèmque esset, emere vellet, idque ei liceret; fore, vti quod quisque vellet, sive esset venale, sive non esset, quanti vellet auferret.* Y poco despues dize, que estas no son compras, sino simulaciones, en que interponen los Magistrados toda la autoridad, y fuerza de sus oficios, y con cuyo color despojan a los que devieran defender, y amparar de agenas injurias: *Tequè ista simulatione emptionis, vi metu, imperio, fascibus, ab homine eo, quem vnà cum cæteris socijs, non solùm potestati tuæ, sed etiam fidei populus Romanus cum miserat eripuisse, atque abstulisse.* 118

Tambien se dà otra razon * en las dichas cedulas, y en especial en las ordenanças de las Audiencias del año de 1550. y de 1563. *d.1.tom.* 119

*pag.*349. Nempè, que teniendo conſideracion a que no avian de tratar, ni contratar, *ſe les mandaron dar ſalarios tan competentes con ſus oficios, y cargos, y que aſsi de ellos tan ſolamente ſe han de aprovechar, y gozar*, quæ ratio ſumpta videtur ex illo, Lucæ 3. *Neminem concutiatis, nèque calumniam faciatis, & contenti eſtote ſtipendijs veſtris*, & ex *l. milites, C. de locato.* Et ex alijs traditis a Puteo *de ſyndic. in princip. cap. de exceſ. milit.* A que alude Caſsiodoro *lib. 6. epiſt. 23.* diziendo: *Ideo enim tot emolumentorum commoda ſerimus, vt ſecuritatem provincialium colligamus. Meſsis noſtra cunctorum quies eſt, quam non poſſumus aliter recordari, niſi vt ſubiecti non videantur aliquid irrationabiliter perdidiſſe*, & *eod. lib. epiſt. 22.* hablando de los ſoldados: *Non permittas milites eſſe poſſeſſoribus inſolentes. Annonas ſuas ſub moderatione percipiant, cauſis non miſceantur extraneis.*

120 Per quam rationem, * ſe prohibe tambien, que los Iuezes no puedan llevar preſentes, y dadivas, aunque ſean de poca cantidad, ò de eſculentis, ò poculentis, como lo dize Iuſtin. *in auth. vt iudices ſine quoque ſuffrag. §. ſcriptum exemplar, collat. 2.* & alijs relatis à Avend. *de exeq. mandat. cap. 2. nu. 3.* Boerius *q. 153. nu. 25.* Matiençó *in dialog. relat. 3. part. cap. 32.* Avilès *cap. 1. Prat. nu. 10.* Miſynger. *cent. 2. obſ. 75.* & Caldas Pereir. qui idem refert ex ordinat. Luſitanæ *in d. l. vnic. 5. part. num. 21. & 22.*

121 Supueſto lo referido, * es aora de ver, ſi las penas pecuniarias de los dichos tratos, y contratos de Virreyes, Oidores, Governadores, Oficiales, y demas Miniſtros, prohibidos de negociar, y comerciar por las dichas cedulas, paſſaran a ſus bienes, y herederos, aunque ellos ayan muerto antes de viſitarles, ò reſidenciarles en la dicha razon.

122 Y verdaderamente * el punto es nuevo, y no he hallado ley, ni Autor que le toque in individuo; porque Avendañ. *d. reſp. 3. nu. 4. verſ. Decima concluſio*, ſolo trata del Iuez que cometiò algun dolo en los contratos, que pudo hazer licitamente durante el oficio, iuxt. *d. l. vnic. C. de contract. iudic.* y reſuelve: *Quod ratione dicti doli poteſt poſt mortem ſyndicari, & hares eius ad intereſſe conveniri, vt in l. 3 tit. 16. part. 7.* Pero todavia tiene, a mi parecer, facil reſolucion, ex ſupra relatis.

123 Lo primero, * porque ſi en eſtas contrataciones neceſſariamente re ipſa inciden, y ſe hallan cohechos, y baraterias, como queda pro-

probado, venimos a estar en los terminos de los textos, y Autores alegados *sup. limit. 6. num.* 80. & 81. los quales expressamente concluyen, que las penas de los dichos delitos passan a los herederos.

Y no obsta * si se dixere, que las dichas leyes son penales, y odiosas, y que assi no se ha de hazer extension de vnos casos a otros, etiã ex identitate rationis, *cap. in pœnis, & cap. odia, de regul. iur. in 6. l. fin. C. de interdict. matrim.* cum latè traditis à Villaguta *in tract. de extens. leg. pœn. 1. part. per totam.* 124

Porque esta regla * se limita de muchas maneras, y la vna es, quando la ley odiosa, y penal mira al bien de la Republica, ò del alma, porque evita pecados, como sucede en esta de que se trata, tunc enim benè fit extensio ex paritate rationis, vt per glos. *in cap. sciant cuncti, verb. Ad alias, de elect. lib. 6.* Roman. *cons.* 101. Pechium *in d. cap. odia, num. 7.* 125

La segunda, * quando sino se admitiesse la extension, se podria facilmente elidir, y frustrar la dicha ley penal, y vendria a quedar sin efecto, como sucederia en este caso, pues lo que los Iuezes no pueden llevar por titulo de cohechos, ni baraterias, lo llevarian por via de contrataciones, y negociaciones ilicitas, quod permittendum nõ est, ex traditis *in cap. quæcumque in fine, de vsuris*, donde por esta causa la prohibicion de testar en el vsurario, se estiende a que tampoco pueda hazer codicilos, ni donaciones causa mortis, *l. sed Iulianus, D. ad Macedon.* vbi S. Consultum Macedonianum de mutua pecunia loquens, & quod odiosum est, etiam ad vinum, oleum, bysum, & reliqua extenditur: quæ ita data sunt vt his distractis pecunia acciperetur, & congerit plura alia more suo Tiraquel. *post leg. connub. glos. 5. num.* 115. 126

Vbi hinc * practicabiliter infert, que la ley, ò estatuto que prohibe a las mugeres casadas hazer contratos, y obligaciones sin licencia de sus maridos, se ha de estender a que tampoco puedan hazer confession de deudas antecedentes, porque sino, vendrian a conseguir por esta via lo que se les negava por la otra, contra reg. text. *in cap. cum quod vna via, de reg. iur. in 6.* 127

Demas destas limitaciones * se dan otras no menos ciertas, y concermentes a nuestro intento; nempè, quando si non daretur extensio, resultaret absurditas, vel quando casus qui extenditur secundum communem vsum loquendi sub expresso continetur, vel quan- 128

do fit extenſio ad connexa, & in iure æquiparata, de quibus agitur *in l. librorum, D. de legat.* 3. & in multis alijs iuribus relatis à Philipp. Franco *in cap. 1. de temp. ordin. lib.* 6. Everar. omnino videndus *de locis argum. in loco à ratione legis larga, §. tertio caſu principali*, Pechio *vbi ſup. nu.* 6. & 7. & latiſsimè Villaguta *d. tract. de extenſ. leg. pœnal. 2. part. cap. 1. & ſeqq.*

129 Y bien ſe vè * el abſurdo que reſultaria en eſte caſo, ſino ſe hizieſſe la interpretacion que dezimos, y quan iguales corren eſtos delitos, pues, como queda advertido, vnos entran en otros, y la *d. ced.* del año de 619. las equipara en quanto a las probanças, diſponiendo, que ſe puedan probar, ò prueven las contrataciones de los Miniſtros con los teſtigos, y calidades que las leyes diſponen en los cohechos. Vnde ſumus in regula iuris quæ docet nihil referre, quid ex æquipollentibus fiat, *l. mulier in princ. D. ad Trebell. l. ſi mater*, vbi gloſ. *C. de inſt. & ſubſtit. l. 1. D. de legat. 1. l. ſi ſocer à genero, in princip.* & ibi gloſ. & Bald. *D. ſolut. matr.* cum innumeris alijs, quæ doctè, & vtiliter congerit Everar. *in loco à pari, p.* 104. *& in loco ab æquipollen. pag.* 532. & Cardin. Tuſchus, *verb. Æquiparatorum idem eſt iudicium, concluſ.* 308.

130 Lo ſegundo, * porque quando lo que ſe ha dicho tuviera alguna reſpueſta, que no la tiene, ſupueſto que eſtas penas, y condenaciones de los Iuezes tratantes, y contratantes eſtan impueſtas *ipſo iure*, vel *ipſo facto*, como conſta de las dichas leyes, y cedulas referidas, y eſpecialmente de la del año de 550. ibi: *Por el meſmo caſo ayan perdido, y pierdan ſus oficios, y todo lo que contrataren, y grangerias que tuvieren, y mas mil ducados, los quales aplicamos, &c.*

Venimos a eſtar en la verdadera, y comun opinion de muchos
131 Autores, * los quales reſuelven, que ſtantibus prædictis clauſulis, vel alijs ſimilibus, ſe pueden pedir, y cobrar las penas, y condenaciones pecuniarias de los bienes, y herederos, ò fiadores del difunto, aunque en ſu vida no ſe le huvieſſe puesto demanda, ò començado la peſquiſa, viſita, ò reſidencia, por la qual reſulta culpado.

132 Eſta doctrina * es muy conſiderable, y general, no ſolo para eſte caſo de las contrataciones, ſinò para los demàs de cohechos, baraterias, fraudes de haziendas, comiſſos, y derechos Reales, y otros que dexamos apuntados, y ſuelen de ordinario incidir en las reſidencias, porque en todos, ò caſi todos eſtà impueſta la pena ipſo iure,

co-

como parecerà por las leyes, cedulas, y ordenanças que dellos tratá.

Y se prueva expressamente * por el text. *in l. Caius, D. ad Syllan.* donde la pena del indigno, por ser impuesta ipso iure, se cobra del heredero, *d. l. ex iudiciorum, vers. Adeo, D. de accusat.* ibi: *Adeo vt divus Severus, & Antoninus rescripserint, ex quo quis aliquod ex his causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare, aut manumittere eum posse, l. 3. §. quod autem, D. quod quisque iuris*, donde se dize, que la pena de aquel edicto passa al heredero, y la glossa dà por razon, *quòd incurritur ipso iure.* Idem probat text. *in auth. de incest. nupt. in princ. cap. 1. de homicid. lib. 6. cap. accusatus, §. penult. iunct. cap. cùm secundum leges, de hæreticis, eod. lib.* 133

Et probant, ac latè prosequuntur * Bartol. Bald. Alex. Iaf. & alij *in d. §. quod autem*, idem Bald. *in l. quæ sub conditione, §. fin. D. de condit. inst.* & *in l. data opera, col. 14. in fine, C. de his qui accus. pos.* & melius *in rubr. C. si pend. appellat.* vbi notabiliter inquit: *Quòd quando confiscatio fit ipso iure, mors non extinguit pronuntiatum, nec impedit pronuntiandum.* Barbacia qui more suo plurima cumulat, *cons. vlt. vol. 1.* vbi concludit: *Quod quando post mortem alicuius occurrit quæstio bonorum ex causa delicti, potest quidem de delicto quæri, non quoad pœnam corporalem, sed quoad bona applicandæ vni, vel alteri.* Et adducit *l. fin. C. de adulter.* & quod ibi notant Cyn. & Bald. 134

Eandem etiam * sententiam tenent plurimi alij, quos refert, & sequitur Dueñas *d. regul. 13. limit. 2. & 10.* Anton. Gom. qui testatur de communi, *d. lib. 3. de delict. cap. 1. num. 80. vers. Sextus casus*, latissimè Tiraq. *in l. si vnquam, verbo Revertatur, num. 241. C. de revocand. donat.* Iul. Clarus *q. 51. vers. Scias etiam*, Ossascus *d. decis. Pedem. 149. num. 2. in fin.* Ioseph. Ludovic. *in commun. opin. concl. 3. vers. Ampliatur hoc*, vbi concludit, *quòd est communis practica totius Italiæ*, Farinacius, qui alios plurimos congerit *d. q. 10. num. 68. limit. 9.* 135

Quibus * addo D. Greg. Lopez *in d. l. 25. tit. 1. p. 7. verb. Assi como, in fin.* & D. Covarr. *in 4. 2. part. cap. 6. §. 8. num. 6.* donde tiene esso por tan cierto, que aun pone en question en el numero siguiente, si se deverán al Fisco los frutos, y rentas de las haziendas que se dán por perdidas, ò confiscadas, *ipso iure*, desde el dia que pareciere averse cometido el delito. 136

Quòd autem * lex, vel statutum videatur pœnam ipso iure imponere, quando vsa de las palabras que se hallan en las dichas cedu- 137

las,

las, nimirum, *por el mismo hecho, por el mismo caso*, vel illis, *aya perdido y pierdan*, ò de otros qualesquier terminos, y vocablos que signifiquen privacion, y confiscacion desde luego, y denoten tiempo preterito: fue doctrina magistral de la glosla *in d.l.3.§.quod autem, D.quod quisque iuris*, quam sequuntur scribentes *ibidem*, Bartol. *in l.commissa, D.de publ.& vectigal.& in d.l.ex iudiciorum, & in l.1. D.de privat.delict.& in l.Imperator, D.de iure fisci*, vbi Alex. plures concordantes adducit, Bald. *in d.l.1.num.6.* Angel. *in l.vnic.C.ex delict.defunct.col.2.* Decius *in l.pupillum,§.in hæredem, de reg.iur.* Alexand.& alij noviores *in l.si quis maior, C.de transact.* latissimè,& elegantissimè Felinus *in cap.Rodulphus, num.48.cum seq.de rescript.* Socin.iun. *cons.68.num.38.vol.3.* Tiraq. *d.verb.Revertatur, num.298.* Menoch. *cons.99.num.158.vol.1.*& pulchrè Curtius senior *cons.30.* donde dize, * que aun bastarà que la ley, ò el estatuto aya vsado de palabras enixas, y geminadas en la imposicion de la pena, ò confiscacion, para que se entienda que se incurre ipso iure,& idem observat Peregrin. *d.lib.4.de iure fisci tit.5.num.7.*& remissivè Farin. *d.quæst.10.num.71.*

138

139 Lo tercero, * porque yendo, como vamos, y devemos ir con lectura de que estas leyes, y ordenanças penales, que prohiben las contrataciones, y negociaciones de los Iuezes son justas, y convenientes para el buen govierno de la Republica, y que no se contentando con poner las dichas penas ipso iure, como se ha visto, passan a obligarles a que las juren: Podemos intentar, que no se ha de atender en la practica, y execucion de ellas el rigor, ò sutileza del Derecho Civil, quo inspecto regulariter delicta morte solent extingui, sino el

140 derecho Canonico: Segun * el qual los herederos estàn siempre obligados a descargar la conciencia del difunto, y satisfacer las penas, condenaciones, è intereses que quedò deviêdo por sus delitos, aunque digan que por razon del tal delito no ha entrado en su poder cosa alguna, ò que al difunto no se le pidiò en su vida, ò que muriò sin confessarlo, ni declararlo. Maximè interveniente materia observationis iuramenti, iuxta notata per DD. *in cap.1.de novi oper. nunt.* Paul. de Castro *cons.29.col.2.vol.2.* Gratù *lib.2.resp.38.in princ.* Bellonum *cons.15.num.2.*& alios relatos à Seraphin. *de priv.iuramen. priv.21.num.16.& priv.48.num.20.*

141 Esta limitacion * es alsimismo general, y se deve observar para los

los demàs delitos de cohechos, y barateri as,y fraudes que los Iuezes ayan cometido, por donde queden obligados a pagar,ò reſtituir, y ſatisfacer algo al fiſco, ò a otros particulares, y ſe ſaca del text. *in cap. vltim. de ſepult. cap. in litteris, de raptor. cap. tua nos, de vſur.* & ex communi omnium ferè DD. opinione, quam reſolvit Anton. Gomez *d. cap. 1. num. 85. in fine*, Domin. Præſ. Covar. *lib. 3. var. cap. 3. nu. 7.* Dueñas *d. reg. 13. num. 12.* Iul. Clar. *d. q. 51. verſ. Vlterius quæro*, Oſſaſcus omnino videndus *deciſ. Pedem. 152. nu. 5.* Villalob. *in compend. commun. opin. verb. Hæres, num. 2.* Phanutius *de inventar part. 7. num. 69.* Farin. *d. q. 10. num. 60. limit. 8.* Tuſchus *litt. P. concluſ. 256. num. 9. & ſeqq. & litt. H. concluſ. 68. num. 8.* Andr. Gail. *de pace publica, lib. 1. cap. 20. num. 12. & num. 22.* Tiber. Decian. *lib. 2. crimin. cap. 19. nu. 15.* & omnium optimè Petr. Barboſ. *in l. ſi filius familias, de iudicijs, ex num. 138. vſque ad num. 152.* & Caldas Pereir. *in d. l. vnica, C. ex delict. defunct. 4. part. num. 2. cum ſeqq.* Donde dizen, que es comun de caſi toda la eſcuela de los Canoniſtas, y Legiſtas, y mas pia, y ſegura, y que ſi huvieſſe muchos herederos, cada vno eſtaria obligado, y podria por eſta cauſa ſer convenido inſolidum, ſaltem por toda la cantidad que conſtaſſe averle pertenecido de la herencia.

Y aunque * el derecho Canonico, quando es contrario al Civil, 142
no ſe ſuele guardar ſino en las tierras de la Igleſia, en eſte caſo porque concierne al alma, y exoneracion de conſciencia, ſe ha de guardar en todos los lugares, y fueros, iuxta communem opinionem, de qua per Rolandum *conſ. 99. num. 23. vol. 3.* Villalob. *in commun. opin. litt. C. verb. Contrarietas, num. 195.* & plures apud Farin. *vbi ſupr. num. 64. verſ. Limitando rurſus*, Bertazol. *conſ. 362. lib. 2. crim.* Covar. *lib. 3. var. cap. 3. num. 7.* & Seraphin. *de privil. privil. 48. num. 10. & privileg. 66. num. 2. & 3. & privileg. 86. num. 5.*

Eſta opinion ſerà mucho mas cierta, è infalible, ſi admitimos la de Abad Panormitano *cap. 1. nu. 11. de conſtit.* vbi inquit *Quòd quando lex imponit pœnam ipſo facto, vt quia ipſo facto publicat bona alicuius, non poteſt ille retinere bona publicata cum bona conſcientia, quia ius eſt ſtatim acquiſitum fiſco, vt notatur in l. commiſſa, de publican. & vectig. & in cap. 2. de præſcript. lib. 6.* Quem ſequuntur Felinus *ibid. num. 43.* Decius *num. 2.* Corneus *conſ. 69. num. 39. vol. 2.* Alfonſ. a Caſtro *de leg. pœn. lib. 2. q. 10.* Anton. Gom. *3. tom. var. cap. 2. nu. 4.* & plurimi alij quos latè more ſuo congerit Tiraq. *in d. l. ſi vnquam, verbo*

Re-

*Revertatur, num.*236. Mench. *controuers. vsufreq. cap.*7. Hieron. Zeva-llos *pract. comm.*1. *tom. quæst.*113. *&* 2. *tom. q.*687. & noviſsimè Nicol. Garc. *de benef.*2. *tom. part.*11. *cap.*1. *num.*11.

143 Y aunque * la dicha opinion tenga en ſi alguna dificultad, por la diverſidad que ay de ellas, en ſi la ley penal obliga en el Fuero de la conciencia, etiam pœna impoſita ipſo iure, quando la condenacion ſe haze in bonis propijs, & iam quæſitis del condenado, vt conſtabit ex gloſſa, & Doctoribus *in cap. fraternitatis* 12. *q.*2. & ex innumeris Auctoribus de hac quæſtione tractantibus, quos refert Tiraq. *vbi ſupra*, Petr. Cenedus *collect.*2. *ad decretum, num.*2. Zevallos *d. q.*687. & noviſsimè Thom. Sanchez *in ſumma, lib.*2. *cap.*22. *q.*2. *& cap.*26. *num.*7. Salas *de legib. diſput.*15. *ſect.*2. *&* 3. & copioſiſsimè Garcia *vbi ſup. num.*9. *& ſeqq.* Todas las opiniones ceſſan quando ay ſentencia declaratoria de que ſe ha incurrido, y deve pagar la pena: porque entonces no ſe puede poner duda, en que ſe deva, y aya de pagar etiam en el Fuero de la conciencia, vt poſt alios reſolvit Tiraq. *vbi ſup. num.*291. Zevallos *d. q.*687. *in fine*, & Garcia *num.*12. y luego tratarèmos, ſi, como, y para que efecto ſe requiere ſentencia declaratoria en eſtos caſos de viſitas, y reſidencias, y para las condenaciones de ellas, que ipſo iure, vel facto ſe hallan impueſtas.

Et tandem non videtur, que ya oy pueda dudarſe en el Conſejo
144 Real de las Indias, * que los cargos de tratos, y contratos, y edificios de caſas ſe puedan hazer, y hagan a los Oidores, y Governadores, y Corregidores difuntos, y ſe cobren las penas dellos, de ſus bienes, herederos, ò fiadores. Porque aſsi ſe ha practicado de muchos años a eſta parte en contradictorio juizio en los caſos que ſe han ofrecido, y yo tengo noticia de tres, cuyos autos eſtàn en mi poder. El primero contra el Licenciado Alcaraz, Oidor de Manila, que ſe le imputava aver tratado, y contratado, y labrado vna caſa. El ſegundo contra Don Marcos Guerrero, Oidor de Mexico: Y el tercero, que aora ſe acaba de ſentenciar, contra Don Iuan de Silva, Governador de Filipinas, cuya reſidencia ſe publicò, y temò deſpues de ſu muerte, y por vn cargo de ciertas contrataciones, que ſe verificò con algunos teſtigos, y papeles, y con vna clauſula de ſu teſtamento, en que el diò luz de ellas, y declara que perſonas le deven lo procedido: fue condenado en todo el interès de las dichas contrataciones, que montò mas de treinta mil ducados. Por donde podemos

de-

dezir, que yà se ha introducido costumbre, que tiene fuerza de ley, *l. de quibus, & l. cum de consuetudine, D. de legibus*, y siendo interpretativa, ò declaratoria del derecho, que en esta parte se pudo tener por dudoso, ò obscuro, se prescribe por tiempo de diez años, y aun en menos, si ay algunos actos conformes, vt constat ex traditis à Burgos de Paz *cons. 3. num. 9.* Molina *de primogen. lib. 2. cap. 6. nu. 58. & 59.* Decian. *cons. 44. per tot. vol. 2.* Surd. *cons. 335. nu. 26. & 27. vol. 3:* cum pluribus alijs, que Ego latè adduxi *in meo tract. de Ind. iure lib. 2. cap. 24. num. 86. & seqq. & lib. 3. cap. 1. num. 24. & 25.* & iterum *cap. 2. num. 45.* vbi cum Abbate, & alijs resolvo, legem dubiam ita per consuetudinem interpretari, vt à tali consuetudine non sit recedendum, licèt posteà appareat legem id non sensisse.

Y esto es mas cierto, siendo la interpretacion de vn tan grave Senado, cuius sententiæ venerandæ, & imitandæ sunt, *l. 1. § si vir, D. ad Syllanian. l. filius fam. D. de falsis*, cum alijs, quæ vltra DD. *ibi, dem*, congessit Pet. Herodius *in præfat. ad lib. rerum iudicat.* Pinel. *in l. 2. C. de rescind. 2 part. cap. 4. nu. 2.* Gam. *decis. 228.* Franchis *decis. 91. num. 16. part. 1.* & Perez de Lara *de anniversa. lib. 1. cap. 10. num. 43.*

Dezima, de los casamientos que los Iuezes, y Ministros contraen, ò dexan contraer a sus hijos, estandoles prohibidos.

LA dezima * se puede poner en los casos en que los Virreyes, Oidores, Alcaldes, y Fiscales de las Indias se casan en sus distritos, ò dexan, y consienten casar a sus hijos, ò los Governadores, y Corregidores, y sus Tenientes, durante el tiempo de sus oficios. 145

Porque esto * les està prohibido estrechissimamente, assi por derecho comun, y del Reino, como por cedulas muy apretadas, y repetidas, que para esto en diversos tiempos se han despachado, *l. si quis officium 38. l. qui in provincia 57. l. præfectus 63. l. eos 65. D. de ritu nupt. l. vnica, C. si rect. provin. l. vnica, C. si quacumque præd. potest. l. 2 tit. 14 part. 4. l. 25. tit. 4. lib. 2. Recop. & pluribus sched. quæ extant in 1. tom. impress. pag. 351. & seqq.* cum latè traditis à Matienç. *in dialog. Relator. 3 part. cap. 31.* & Bobad. *in Polit. lib. 5. cap. 3. num. 119. & seqq.* 146

Y todas * las dichas leyes, y cedulas, ò las mas dellas parece que ponen la pena ipso iure, como consta de la de 575. *d. pag. 351.* ibi: *So pena que por el mismo caso sus plaças queden vacas, y desde luego las* 147

declaramos por tales, para las proveer en otras personas en quien fuere nuestra voluntad, &c. Y de la que luego se sigue del año de 592. y 593 que aun estienden esto a solo el tratar los dichos casamientos debaxo de la dicha pena de privacion ipso iure: y por otra mas nueva de 12. de Mayo de 1619. se amplia con extraordinario rigor a solo el presentar memorial para pedir licencia para hazer los dichos casamientos: y por otra, que aun es mas notable, dada en Lerma en 19. de Iunio de 1608. se dispone, que a los Oidores que se casaren, y a los demàs Ministros a quien està prohibido, no se les acuda con el salario desde el dia que trataren dello.

Las quales cedulas se hallan recopiladas en el Sumario del señor Don Rodrigo de Aguiar, *lib. 2. tit. 15. fol. 94.*

148 Y supuesto * el tenor dellas, y que la pena que ponen de privacion de los oficios, y de sus salarios, es ipso iure, venimos a estar en los textos, y doctrinas de la limitacion passada, *num. 132 & seqq.* y tanto

149 mas, quanto mas grave es este caso, * y mas plena, y entera libertad se requiere en el contracto del matrimonio, iuxta text. *in cap gemma, & in cap. requisivit, de sponsal.* & illud Cassiod. *lib. 7 formula 40. Nam cum spontanea copula animantia cuncta consociet, dignùmque vnicuique videatur esse quod placuit, durum est libertatem liberam non*

150 *habere, vnde liberi procreantur.* La qual libertad * parece que quita el poder del Magistrado, que trata de semejantes matrimonios, pues aun solo con el aspecto puede intimidar a los que huvieren de ce-

151 lebrarlos, ò disponerlos, vtinquit Imp. * *in d. l. vnic. C. si rect. provin. Si quis in potestate publica potitus, atque honore administrandarum provinciarum, qui parentibus, aut tutoribus, aut curatoribus, aut ipsis, quæ matrimonium contracturæ sunt, potest esse terribilis, &c.* Fuera de que ay otras razones aun mas graves, y vrgentes para la dicha prohibicion, de que tratarèmos en otro lugar.

152 A lo qual añado, * que los que dudan si las penas que se ponen ipso iure, se deven en conciencia, y si passa a los herederos la obligacion de pagarlas, hablan por la mayor parte en caso que la pena se pone en los bienes proprios, y ya adquiridos del delinquente. Pero esta de que vamos hablando, no se pone sino en la privacion del oficio, y del salario, que lo vno, y otro es del Rey, y aviendo declarado su voluntad, que no quiere que se vse, ni goze del, desde el dia

153 que se contravino a la prohibicion, es llano * que quien le cobra, le

lleva

lleva ſin titulo,y eſtà obligado por ſi, ò por ſus herederos a ſatisfacerle,*l.1.D.de præcario*,ibi: *Tandiù, quandiù is qui conceſsit patitur, l.2.§.1.eod.tit.* ibi: *Eſt enim natura æquum tandiu te liberalitate mea vti,quandiu ego velim,& vt poſsim revocare cùm mutavero voluntatẽ.*

Et in eiſdem terminis legis pœnalis ipſo iure privationem beneficij,vel officij infligentis, tenet notabiliter Sylveſter,Soto,Ioan. Gutier. Salon. Molin. Azor.& Enriquez, quos refert, & ſequitur Nicol.Garc. omnino videndus *d.tract. de benef.2.tom.part.11.cap.* 10.*num.*19.20.*& ſeqq.* vbi concludunt, quòd licèt in pœna impoſita ipſo iure de proprijs bonis delinquentis cadat dubitatio, an ante ſententiam obliget in conſcientia: *Iam in bonis communibus, qualia ſunt beneficia,& officia publica, rectè poteſt lex obligare delinquentem ad illa dimittenda ante ſententiam, cùm illa particulariter dependeant à lege, Eccleſia, ſeu Republica,vel Principe, à quibus conferuntur, & ſic poſsint ab eis dari, vel auferri, vt placuerit, maximè ex cauſa.*

Con lo qual * queda de camino ſatisfecha la duda que ſe podria 154
poner en contrario, de que los oficios que ſe conceden por el Principe ſin limitacion de tiempo,y mientras durare ſu voluntad, quales ſuelen ſer los de los Oidores,y Conſejeros, ſon, y ſe juzgan por perpetuos, iuxta gloſſam vulgarem *in l.iuris peritos, D.de excuſat. tutor.* cum latè traditis à Baldo *in l.reſcripta ad finem, de precibus Imper.offerend.* Iaſone *in l.ſufficit,D.de condict.indeb.* Palac.Rub.*in proœm.rub.de donat.inter.nu.*8. Burg.de Paz *conſ.*21.*per tot.*Guiller. Bened.*in cap.Raynuntius,verb.Duas habens,num.*40.Matienç.*in l.6. gloſ.2.tit.*10.*lib.*5.*Recop. & in l.*15.*eod.tit.* Redin.*de Maieſt.Princ. verſ.Sed etiam,num.*35.*cum ſeqq.*Oſaſc.*deciſ.Pedem.*144.*num.*13. latiſsimè Barboſa, qui benè diſtinguit *in l.quia tale ex num.*79.*ad* 83. *D.ſol.matr.*& Azev.*in l.2.tit.*3.*lib.*2.*Recop.* Porque eſſo ſe entiende mientras el Principe no declarare ſu voluntad en contrario, ò los dichos Miniſtros no dieren cauſa para que ſe les quiten los tales oficios,vt conſtat ex ſupra relatis.

Eſpecialmente, * que en el caſo de que ſe trata, los recibieron 155
deſde el principio con la condicion, y prohibicion de no hazer los dichos caſamientos, y no la cumpliendo, no tienen de que ſe agraviar, pues no viene a ſer inovacion, ſino reſolucion del contracto, ex capite pacti, vel conditionis non impletæ; *l.2.§.ſi convenerit,D.*

depositi, l. legem 9. C. de donat. l. 1. & per tot. C. de donat quæ sub modo, cap. frustra fidem 75. de reg. iur. in 6. ibi: *Frustra fidem quis postulat ab eo servari, cui fidem à se præstitam servare recusat.* Melior text. *in l. si convenerit, D. pro socio*, vbi contra socium non datur actio ei, qui conditionem societatis non præstitit, & *in l. quæro, §. 1. D. locati*, vbi si conductor, qui pensionibus satis non fecerit, cœperit petere pœnam, proderit locatori doli exceptio. Et tradit alia Pet. Pech. *in d. cap. frustra*, vbi hoc ampliat etiam ad concessionem, vel promissionem iuratam.

156 De manera, * que segun esto, podemos, y devemos concluir, que yà que contra el Oidor muerto no se pueda proceder en el caso referido para que se le quite la plaça, se podrà todavia intentar contra sus bienes, y herederos, que buelvan los salarios, y aprovechamientos que llevaron por razon della, pues desde el dia del casamiento, queda sin titulo, ni derecho para poderlos llevar, y los deven restituir en conciencia, y se les pueden pedir por accion rei persecutoria. Vnde sumus etiam in terminis aliorum iurium, quæ expendimus *supra ex num. 28. & ex num. 141.*

Vndecima, si para que se devan, y puedan cobrar de los herederos las penas que se imponen ipso iure, es necessario que preceda sentencia declaratoria en vida del reo.

157 PORQVE * avemos puesto la mayor parte de la fuerza de los casos, o limitaciones precedentes, en dezir, que las leyes, y cedulas que hablan dellos, ponen la pena ipso iure, vel facto, y que assi passa a los herederos, y se puede cobrar de ellos, y de sus bienes, Es necessario detenernos otro poco mas en averiguar, si para la cobrança, y execucion de las dichas penas, es menester que intervenga sentencia declaratoria del incurso, y condenacion dellas, y si esta declaracion ha de hazerse precisamente en vida del reo, ò bastarà que se haga despues de su muerte.

158 Et plane * no se puede negar, que muchos, y muy graves Autores ayan sido de parecer, que por apretada que sea la ley en la imposicion, e incursion de la pena ipso iure, todavia no se deve en fuero exterior, ni interior, si contra el delinquente no se pronunciare sentencia declaratoria della, argum. text. *in cap. cùm secundùm leges,*

de

de hæretic. lib. 6. & in l. eius qui delatorem, D. de iure fiſci, & aliorum quæ latiſsimè poſt plures antiquiores, quos refert, obſervat Alex. *in l. ſi quis maior. num.* 13. *C. de tranſact.* & Curtius ſenior *conſ.* 59. *nu.* 7. vbi ſcribunt: *Quòd omnia iura mundi, quæ dicunt, pœnam imponi ipſo iure, vel facto debent intelligi, dummodo ſit ſecuta ſententia declaratoria, per quam declaratum ſit fuiſſe commiſſum id, propter quod veniebat imponenda illa pœna, aliàs talis pœna effectum, & executionem non ſortitur.* Idem tradit Menoch. *de arbitr. caſ.* 220. *num.* 6. *cum ſeqq. & de recuperand. poſſ. remed.* 5. *num.* 68. Miſynger. *cent.* 1. *obſerv.* 43. & plurimi alij quos congerit Peregrin. *d. lib.* 4. *de iure fiſci, tit.* 5. *num.* 8. Farinac. *vbi ſup. num.* 69. Tuſch. *verb. Declaratio, concl.* 98. Pet. Cabal. *reſolut. crimin.* 298. *num.* 6. Nicol. Garc. *de benefic. 2. tom. part.* 11. *cap.* 10. *num.* 5. & notabiliter Franc. Beccius *conſ.* 57. *num.* 15. *vol.* 1. donde propone vn exemplo, en que la conſtitucion dezia: *Aperiãtur, & aperta ſint*, como nueſtras ordenanças: *Ayan perdido, y pierdan*, y con todo eſſo afirma conſtantiſsimamente, que muriendo el reo antes de la ſentencia, ningun derecho exequible adquirió el Fiſcal, provt & tradit Curtius ſenior *vbi ſupr. num.* 156. *verſ. Moveor in primis*, Rip. *in l. fin. num.* 238. *C. de revoc. donat.* Quintil. Mandoſ. *in addition. ad Lapum, alleg.* 127. *lit. S. verſ. Sed contra prædicta*, Maſuerius *ad Pract. Ferrarienſ. tit. de formali bel. in cauſa ſpoliat. verb. Ipſo facto, fol.* 519. Anton. Gabr. *tit. de crimin. concluſ.* 35. *num.* 17. *cum ſeqq.* vbi diſtinguendo reſolvit: *Quòd quoties requiritur factum ſive miniſterium hominis ad exequendam, & exigendam pœnam, etiam ſi imponatur ipſo iure, requiritur prius ſententia declaratoria, ſecus vbi miniſterium hominis non requiritur, vt in excommunicatione, & ſimilibus.* Con la qual diſtincion parece que tambien paſſa Sigiſmundo Scaccia *in tract. de iudic. lib. 2. cap. 9. nu.* 243. & 244. *vſque ad* 263. *fol.* 356. Et eſt notable *conſil.* 9. Ludolphi Schraderi *vol.* 1. vbi cum *num.* 4. multis probaſſet pœnam privationis non incurri ipſo iure, niſi in caſibus à iure expreſsis, poſteà numeris ſequentibus tradit, etiam in delictis omnino notorijs, & in quibus pœna ipſo iure irrogatur, ſententiam declaratoriam requiri.

Pero ſin embargo deſto * la contraria opinion de que en tales 159
caſos no es neceſſaria ſentencia condenatoria, ni aun declaratoria para que la pena paſſe a los herederos, y ſe pueda cobrar dellos, es tan comun, como la referida, y a mi parecer mucho mas verdadera:

y con

y con ella viené a quedar, despues de aver citado otros muchos Autores, Peregrin. & Farin. *vbi supr.* Ægid. Bosius *in praxi tit. de pœnis, nu.* 34. *in fine, & in tit. de sentent. nu.* 46. *& seqq.* Iul. Clarus *dict. §. fin. q.* 51. *vers' Scias etiam*, vbi ait: *Quòd ipse in occurrenti casu numquam recederet ab hac opinione*, Sebastian. Guacin. *de confiscat. bonor. concl.* 15. *num.* 4. *&* 38. & Horatius Carpan. *in cap. omnium, num.* 929.

160 En los quales lugares * responden a los argumentos de la otra opinion, y dàn por razon de esta, que defendemos: que si la pena passa à los herederos, quando antes de morir el reo huvo sentencia, y condenacion, iuxta *d. l. ex iudiciorum*, cum alijs supra notatis, no ay razon para que no passe, quando la ley, ò el estatuto la impone ipso iure, vel facto, pues entonces tambien se pronuncia sentencia, & dicitur lata non ab homine, sed à lege, quod est plus, del qual argumento hazen particular ponderacion Ægid. Bos. *d. tit. de sentent. num.* 47. & Farin. *d. q.* 10. *limit.* 9. *nu.* 70. *vers. Sed his non obstantibus.*

161 Y quando * en esto pudiera aver alguna dificultad, cessa con añadir, que los Doctores que requieren sentencia declaratoria en los dichos casos, se deven, y han de entender para lo que es executarlas, y cobrarlas con efeto: pero no para lo que es aver incurrido en ellas, y que se devan; porque esto yà quedò hecho, y obrado desde el punto que se cometiò el delito, por virtud de la disposicion de la ley, ò del estatuto, que puso la pone ipso iure.

162 Y assi la dicha sentencia * declaratoria se puede dar, y pronunciar, no solo en vida del delinquente, sino despues de su muerte, y contra sus bienes, y herederos, segun otra muy comun opinion, que de esta suerte reduce a concordia las dos que se han referido, y parece estàn encontradas, con la qual passan infinitos Autores, que refieren los que arriba citamos, & præcipuè Farin. *d. num.* 70. Ant. Gabr. *d. concluf.* 35. *num.* 16. Menoch. *cons.* 99. *num.* 172. *lib.* 1. Flamin. Carthagius *in tract. de execut. sent. cap.* 1. *num.* 386. Peregr. *d. tit.* 5. *ex num.* 12. *vsque ad* 16. Tuschus *litt. N. concluf.* 396. *num.* 33. *&* 34. vbi docent, cum hac opinione indifferenter pertransire Doctores antiquos, & modernos.

163 Y aviendose * de tomar alguna distincion, esta parece la mas ajustada a las reglas, y razones del derecho, y siguiendola, venimos a concluir, que la pena passa à los herederos, pero que es necessario que con ellos se substancie la causa, para que pueda pronunciarse la di-

dicha ſentencia declaratoria, quod qualiter faciendum ſit, ſtatim trademus.

De donde nace aſsimiſmo,* que en todos los caſos en que por 164
algun delito ſe ponen penas,ò confiſcan bienes, ipſo iure,en todo,ò en parte puede el Principe hazer gracia dellos deſde luego a vn tercero, como de hazienda que es ya propria ſuya, etiam ante declarationem ſuper facto, vt rectè ſecundum iuris rationes obſervat Beroius *conſ.*61.& 176. *num.*8.*cum ſeqq. lib.*1. Luc.de Penna *in l.cum allegas,col.penult.C.de re milit.lib.*12.Cardin.*conſ.*128.*col.vlt.* Alex. *conſ.*6.& 44.*vol.*3. Afflict.*deciſ.*255. & alij quos refert, & ſequitur Peregrin.*d.tit.*5.*num.*15.

Quinimo,* ſi dieſſemos caſo,en que la ley,ò el eſtatuto,que pri- 165
va,ò condena à alguno ipſo iure, paſſaſſe adelante, añadiendo: *Sin otra alguna condenacion: Abſque alia condemnatione*, aun ſe podria eſcuſar la dicha ſentencia declaratoria, en opinion de los vnos,y los otros Autores, vt plenè tradit Beroius *conſ.*191.*num.*7.& *ſeq.lib.*3. quem refert, & ſequitur Tuſchus *dict.verb.Declaratio, concluſ.*98. *num.*57.*Quia ex quo*, inquiunt, *condemnatio non requiritur,debet intelligi abſque alia declaratione.*

Lo qual es muy digno de notar * para la deciſion de la *l.fin.tit.* 166
3.*l.*2.*tit.*9.*lib.*2.*ordinam.*& *l.*1.*tit.*18.*lib.*2.*novæ Recopil.* donde tratandoſe de los Conſejeros, Oidores, y otros Miniſtros de las Audiencias que reciben dadivas,y de los Secretarios,y Eſcrivanos que llevan derechos demaſiados,y generalmente de que los vnos, y los otros juren,y guarden las ordenanças de ſus oficios,ſo las penas dellas, ſe añaden eſtas palabras: *En las quales penas condenamos deſde aora à qualquiera que en ellas cayere, ipſo iure: por manera, que deſde luego ſea obligado in foro conſcientiæ a pagar la dicha pena ò penas en que cayere, ſin que aya, ni ſe eſpere otra condenacion, quantoquier que el delito ſea oculto.* Y lo miſmo ſe diſpone en la *l.*4.*tit.vlt.lib.*2.*eiuſd. ordinam.*& *in l.*4.*tit.*16.*lib.*6.*Recop.* tratando de los gallineros del Rey. Y aunque Diego Perez duda alli de ſu pratica, lo cierto es que obligan en ambos fueros, pues demàs de averſe jurado,ſon como leyes, ò condiciones del contrato con que ſe aceptan ſemejantes oficios,vt benè reſolvunt Authores ſupra citati.

Duo-

Duodecima, de los delitos de comiſsion, ò omiſsion en coſas graves.

167 FVERA de los caſos * que ſe han referido, pueden, y ſuelen ofrecerſe otros en las viſitas, y reſidencias de algunas coſas que los Iuezes ayan hecho, ò dexado de hazer, contra el cuidado, y obligacion de ſus oficios: pero ſi por ellos no tienen penas ciertas, ni declaracion que ſe incurra ipſo iure, tengo por cierto que con ſu muerte ſe acaban los delitos, y las penas pecuniarias dellos, y que aſſi no ſe podran cobrar de ſus bienes, y herederos, ni ellos eſtaràn obligados a hazer reſidencia por eſta razon, ſino es que en vida del difunto huvieſſe yà avido condenacion en los juizios publicos, ò litis conteſtacion en los particulares, ſegun lo que arriba dexamos probado.

168 Eſta dotrina * ſacan comunmente los DD. per text. *in l. Iulianus 16. de iudicijs, & in l. vnica, C. vt actiones ab hæred. & contra hæred.* y la enſeña la gloſſa *in l. in ſucceſsione, C. de Decurion. lib. 10.* quæ ſic intelligenda eſt ſecundum Puteum *de ſyndicatu, verb. Hæres, cap. 1. nu. 4. pag. 262.* Avendañum *d. reſp. 3. num. 5. concluſ. 12.* Bald. & Laſ. *in l. ſi deceſſerit, D. qui ſatiſd. cogantur*, Gregor. Lop. *in l. 6. verb. Ellos, in fine, tit. 4. part. 3.* Y atendiendo * a ella dize Bobadilla *d. lib. 5. cap. 1.*

169 *num. 83. Que aunque en algunas proviſiones del Conſejo para tomar reſidencia al Corregidor difunto, ſe dize, que ſe le tome a èl, y a ſus herederos indiſtintamente de todo, como ſi fuera vivo, eſſo ſe ha de entender ſegun el derecho, en los caſos, y con la diſtincion ſuſodicha que ponen los Doctores.* Y aſsi en otras proviſiones deſte Real Conſejo de las Indias ſe ſuele añadir aquella clauſula: *En los caſos, y coſas que huviere lugar de derecho*, y en viendo que el difunto viene reſidenciado de otras, ſe paſſan *por muerto.*

170 Y no es maravilla * ſi por eſtos caſos ſe dexe de proceder contra los herederos, pues contra los miſmos Iuezes reſidenciados aconſejan muchos que no ſe hagan, ni admitan cargos que no fueren conſiderables, que en eſta materia ſon los hurtos, cohechos, y baraterias, fuerzas, y extorſiones violentas, y lo llevado por malas ſentẽcias, y otras culpas de que avemos tratado, vt plurimis relatis benè notat idem Bobadill. *in eod. c. 1. n. 134.* Pero ſi la omiſsion, ò co-

171 miſsion fueſſe en coſa muy grave, ò de que huvieſſe venido * daño co-

conocido a la Republica,ò menoscabo à algun particular, tunc etiã lite non contestata cum defuncto, se podria proceder contra sus bienes,y herederos, sino para la pena, alomenos para la satisfacion, y condenacion del daño, ò interès de las partes, porque esta no se tiene yà tanto por accion penal, como por rei persecutoria, de que tratamos *supr.num.*18.*& seqq.* como expressamente * lo decide el I.C.*in l.*4.*§.fin. D.de damno infecto*, cuius verba sunt: *Hæc autem actio, cùm rei habeat persecutionem, & hæredi, & in hæredes perpetuò dabitur.* 172

Lo mismo se prueva por el text.*in Authent.Scenicas non solum, vers.Unde etiam,collat.*5. donde el Iuez que es negligente en executar las penas que alli se ponen contra los que obligan con fianças,ò juramentos a las mugeres scenicas q̃ perseveravan en aquel oficio, se declara que incurra en ellas, y que aunque sea muerto se puedan cobrar de sus bienes,y herederos,ibi: *Quia si neglexerit, tenebitur ab ea deponens administrationem: hæredèsque eius,& successores, & eius substantia,eò quòd actionem piam agere neglexerit.* Et conducit etiam *l penult.in fine,C.de pact.* ibi: *Omnes itàque iudices nostri hoc in litibus observent; scituri, quòd si neglexerint, etiam litem suam facere intelligantur.* Et notat Decius *ibid.num.*15.

Quorum iurium argumento * ita expresè tenent Angel. *in d. auth.Scenicas*, Roman.*d.l.*4.*§.vlt.num.*16.Puteus *vbi sup.* Avend.*d. resp.*3.*num.*4.vbi concludit: *Septima conclusio est, quòd si iudex deliquerit, vel faciendo, vel negligendo contra publicam vtilitatem,in istis casibus, vltra supradictos, potest corrector post mortem syndicari ob gravitatem criminis,&c.* Y aunque estos Autores * parece que en los dichos casos requieren contestacion,para que la pena passe a los herederos, es divinacion,y suplemento contrariamente opuesto a los dichos textos, porque verdaderamente no es necessaria, sino que indistinctè transit dicta pœna in hæredes iudicis negligentis, propter rationem supra relatam, vt in terminis sentiunt Angel.Imol.& Alexand.*in d.l.*4.*§.fin.* & Pet.Barbos. qui eos refert,& sequitur *in d.l.si filius fam.de iudicijs,nu.*102.& Bobadill.*in Polit.d.lib.*5.*cap.*1. *num.*83.ibi: *Y lo que en daño de la Republica, aunque sea sin corrupte-la,ò torpeza hizieron,ò dexaron de hazer indevidamente,ò de lo que en daño de particulares,por precio,ò por respeto delinquièron.* 173 174

Et possunt * expendi alia, quæ de pœna talionis,& alijs, quas in- 175

currunt iudices negligẽtes,& diſsimulantes crimina gravia,& quod præſumantur eſſe in dolo dixi *ſup.num.*106.& congerunt Corneus *conſ.*116.*lib.*1.Curtius iunior *conſ.*19.*vol.*1. Covarr.2.*var.cap.*9.*nu.* 1. Avilès *in cap.Præt.cap.*6.*verb.A ſu coſta, num.*2. *& cap.*25. *verb. Paſſe.num.*1. Avendañ.*in diction.verb.Engaño*, Afflict.*in conſt.Sicilię,lib.*2.*rub.*38.*de reſtit.minor.num.*8. Didac.Perez *in l.*1.*tit.*1.*lib.*8. *ordin.verb.Fuga,peſquiſa.*

176 Vnde * multo magis idem erit probandum quando los tales delitos fueron de comiſsion:Pues es cierto que eſtos ſiempre ſe tienen por mas graves,y ſe caſtigan mas ſeveramente que los de omiſsion, vt probat gloſſa ſingularis *in l.ſi mora, verb.Ne facto*, & *in l.ſi conſtante*,§.*ſi maritus,D.ſolut.matrim.* & *in l.auxilium*, §.*in delictis, de minorib.* & latè Tiraq.*de pœn.temp.cauſa* §.4.*per totam*, Cagnol.*in l. contractus,num.*67.*de reg.iur.* Oſaſc.*deciſ.Pedem.*157.*num.*6. & Seraphin.omnino videndus *de privileg.iura privil.*31.*cum multis ſeqq.*

Dezimatercia, de las demandas de mal juzgado.

177 EN quanto * a las demandas del mal juzgado,ſe pudiera dezir mucho, por ſer tan copioſa eſta materia,y en que los miſmos Iuriſconſultos parece eſtan encontrados, y vnos dexan la condenacion à arbitrio,y eſtimacion del Iuez, otros la preciſan a toda la eſ-

178 timacion,y daños del pleito. De lo * qual,y de otras queſtiones que en ella ſe ofrecen, y de la diferencia que ay entre el Iuez que juzga mal doloſamente,ò por impericia, y ſi ſe libra del mal juzgado por averſe apelado,ò no apelado de ſu ſentencia, ò por no ſe aver proſeguido la apelacion,ò por averſe confirmado por el Superior, y ſi ay mal juzgado en las cauſas que juzgan los Oidores en cuerpo de Audiencia, tratan los DD. per textus ibi *in l ſi iudex,de var. & extraord.cognition.in l.*1.*per totam, C.de pœn.iudic.qui malè iudic.in l. ſi filius familias,& ſeq.D.de iudicijs*, vbi plenius,& magiſtralius cæteris Petr. Barboſa *in l.*4.§.*fin.de damn.infecto*, vbi Roman. & eius addition. *in princip.inſt.de oblig. quæ ex quaſi maleficio*, *& in l.*24. *tit.*22.*part.*3. Bartol.*in q.*9.*incip.iudex per imperitiam*, Cataldin.*de ſyndic.in princ.q.*26.*num.*19.Paris de Puteo *eod.tract.cap.*3.& plures alij relati a Paz *in pract.*1.*part.*1.*tom.*1.*temp. ex num.*62. Avendañ. *reſp.*11.Avilès *in cap.*1.*Præt.verb.A las partes,num.*19.Vvurmſerus

lib.

lib.1.pract.observat.tit.1.observ.2. Alvar. Valasc. *consult.26.* Gratian. *reg.249.* Bobadill. omnino videndus *in Polit.lib.5.cap.3.ex num.26. usque ad num.118.* Villalob. *commun.opin.litt.C.num.162.* Menoch. *de arbitrar.lib.1.q.65.nu.2.& lib.2.casu 339.& seqq.* & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitationis,cap.17.*

Pero * viniendo a resolver el punto que aora nos toca, que es, si estas demandas se pueden poner a los herederos, aunque no se ayan tratado, ni contestado con el difunto: Digo que el Iurisconsulto Iuliano fue de parecer que si, pero otros le notaron, y reprehendieron, como lo refiere Vlpiano *in l.Iulianus 16. D.de iudicijs*, cuius verba sunt: *Iulianus autem in hæredem iudicijs, qui litem suam fecit, putat actionem competere, quæ sententia vera non est, & à multis notata est.* Y la razon en que Iuliano se fundava, era parecerle, que esta accion in factum, que se dà contra el Iuez que juzga mal, es rei persecutoria, cum per eam actor omnimodo veram litis æstimationem consequatur, iuxta *d.l. si filius familias 15. eod tit.* Y por el consiguiente avia de passar, y darse contra los herederos, como las demàs deste genero, iuxta *l.in honorarijs 35.* cum alijs, quæ adduximus *sup. limit.2.per totam.* 179

Pero * la nota de los demàs Iurisconsultos se fundò, en que mas propriamente es accion penal, pues se dà principal, è inmediatamente en pena del maleficio, ò casi maleficio que se comete en el mal juzgado, y por esso fueron de opinion que se acabava con la vida del delinquente, como las demàs acciones penales, fuera de las exceptuadas, vt *in l.1.D.de privat.delict.l.pupillum 111.§.in hæredem, de reg.iur.§.non autem, inst.de perpet.& tempor.act.* cum latè adductis *sup.num.6.& seqq.* La qual razon, y exposicion se colige de lo que mas largamente, en declaracion de la dicha ley, disputa, y advierte Barbos. *ibidem, ex num.84. ad 138.* & Anton. Faber *in rationalibus ad eundem text.* 180

Pero * como en èl enseña la glossa, & post eam idem Anton. Fab. Gothofr. & alij, si se probasse que los herederos avian conseguido algo por causa del mal juzgado; lo qual puede acontecer facilmente, si el Iuez recibiò algun soborno por la sentencia; tunc certum est, ea tenus actionem in heredem quoque cõpetere, vt turpe, ac improbum lucrum ei extorqueatur, iuxta *l.in hæredem 5. D.de calumn.* & alia quæ adduximus *sup.n.34.* Y esta puede ser la primera limitacion de la dicha *l.Iulianus.* 181

182 La segunda, y mas general * podemos sacar de la disposicion del Derecho Canonico, el qual nunca atiende en estas, ni en otras materias a las subtilezas, y distinciones del Civil, vt optimè notavit Bald. *in cap penult. de re iud.* DD. per text. ibi *in cap. dilecti, de iudic.* Corn. *cons.* 8. *col.* 3. *vol.* 1. Felin. *in cap.* 1. *col.* 16. *circa fin. de constitut. decis. Pedemont.* 2. *num.* 2. & Seraphin. *de privil. iuram. privil.* 63. *nu.* 7. & *privil.* 74. *num.* 87. y assi siempre que halla que està gravada la conciencia del difunto, dà accion contra sus herederos para que la descarguen, por lo menos en quanto baste para restaurar el daño que causò, vt supra etiam probatum reliquimus, *num.* 141. & in his terminis tractat Barbosa *vbi sup. num.* 138. *cum multis seqq.* Y avida consideracion a esto, bien podriamos dezir, que en qualquier caso que por la injusta sentencia del Iuez estuviesse gravada su conciencia, especialmente si la diò con dolo, y malicia, deven sus herederos satisfacer al condenado de qualesquier bienes que huvieren heredado del Iuez, aunque no les ayan pertenecido ningunos por razon del delito.

183 Quinimo * aun quando huviesse juzgado por impericia, pues tambien en esto ay lata culpa, que se equipara al dolo, *l. quod Nerva, D. depositi*, y queda el mismo Iuez obligado a la satisfacion de la parte agraviada, vt *in d. princ. de oblig. quæ ex quasi delict.*

184 Porque el * que acepta estos cargos, deve sentirse, y mostrarse siempre con suficiencia para entenderlos, y cumplir las obligaciones dellos, como refiriendo otros Autores lo dize, y prueva Barbosa *vbi sup. num.* 41. & 61. Bobadill. *d. lib.* 5. *cap.* 3. *nu.* 26. & 27. & Berartus *d. cap.* 17. *num.* 47. & 50.

185 Y en los * proprios terminos de la question que vamos tratando, moviendose por este, y otros fundamentos, aunque algo mas flacos, lo resuelve novissimamente Manuel Mendez Cardoso Lusitano *en el responso* 5. que puso despues de su tratado *de iure acrescendi*, donde sin dificultad alguna concede esta accion contra los herederos del Iuez, y la tiene absolutamente por rei persecutoria, por no aver entendido bien la fuerza de la dicha *l. Iulianus*, ni visto lo que sobre ella escrive Pedro Barbosa.

De-

Dezimaquarta, de la pena de la infamia.

AVnque, como se ha visto, las penas corporales se extinguen con la muerte, y las pecuniarias no se pueden pedir a los herederos, sino es en los casos que se han referido. Resta aora de averiguar, * si en ellos se podran seguir estas causas, aunque se ayan 186
muerto los Iuezes visitados, ò residenciados, por lo menos para que quede pura, y limpia su buena fama, si salieren absueltos, ò para que queden con la nota * en que se incurre por semejantes delitos, si se 187
declarare que los cometieron, iuxta *l. infamem 7. D. de publ. iudicijs: Infamem non ex omni crimine, sed ex eo, quòd publici iudicij causam habet, &c.* iunctis alijs quæ tradit Caldas Pereira *in d. l. vnica, l. ex delict. defunct. 2. part. num. 43. & seqq.*

Bobadilla * *d. cap. 1. num. 83. pag. 559.* dize, que quanto a la pena 188
de la infamia, y que la memoria del difunto sea condenada por los dichos delitos, que passan a los herederos, tuvo Baldo que no avia lugar *in cons. 420. vol. 4. in antiq. & 297 in novis, vol. 5.* Pero no hallo que Baldo hable alli palabra desto, y solo trata en general, si el crimen repetundarum passa à los herederos, en que tampoco alega cosa de consideracion.

Valerio Maximo * *lib. 9. cap. 12.* refiere, que Ciceron siendo Pre- 189
tor, no quiso sentenciar a Caio Licinio, acusado de los dichos delitos, aunque se avia èl mismo ahogado, por no sentir la infamia de su condenacion.

Pero Plinio iun. *lib. 3. epist. 9. ad Cornel. Minutian.* escrive, que lo contrario se practicò en la causa de Cecilio Clasico ya difunto, de la qual hize mencion *supr. num. 83.*

Y aun en el caso que Valerio cuenta, advierte Pedro Herodio *lib. 9. rer. iud. tit. 3. cap. 10. fol. 355.* que el mismo Ciceron, y Plutarco refieren lo contrario, y que con aprobacion de todos, condenò a Licinio, aunque avia muerto de su enfermedad, antes de la sentencia: *Sèque eo damnato magnum fructum ex populi existimatione accepisse.*

Nuestra *ley* * *7. tit. 1. part. 7.* despues de aver dicho que la muerte 190
desfize tambien a los yerros, como a los fazedores dellos, anade estas palabras: *Como quier que la fama finque.* Pero ni esta ley, ni sus glossadores declaran, si sobre la fama se ha de hazer juizio despues

de

de la muerte, y yo pienso que lo que quiso dezir, es, que aunque los hombres se libren de la pena corporal por la muerte, no por esso
191 dexen de obrar, y vivir bien, * pues siempre queda viva la fama, ò la infamia, iuxta illud Plauti *in Persa.*

Hominum immortalis est infamia,
Etiam tunc vivit, cùm esse credas mortuam.

& melius Ecclesiastici *cap.* 41. *Curam habe de bono nomine: hoc enim magis permanebit tibi quàm mille thesauri pretiosi, & magni. Bonæ vitæ numerus dierum, bonum autem nomen permanebit in ævum.* Vnde Cassiod. *lib.* 1. *Epist.* 1. *Inclyti animi signum est, famæ diligere commodum, & lucra causarum negligere: nam qui affectat famæ commodum, pecuniæ negligit augmenta.* Et *lib.* 5. *Epist.* 12. *Pulchrum est commodum famæ fœda neglexisse lucra pecuniæ.* Et *lib.* 8. *Epist.* 23. *Hoc naturæ thesauris reponimus, quod famæ commodis applicamus.*

Pero de qualquier suerte que la dicha ley se aya de entender, lo
192 que yo tengo por cierto es, * que de parte del Fisco, sino es en casos de heregia, ò lesa Magestad, no se puede, ni suele proceder contra la fama, y memoria del difunto, vt subiungitur *in eadem lege*, & *in l. ex iudiciorum, D. de accusat. l. fin. D. ad leg. Iul. Maiest. §. 2. inst. de pub. iud.* vbi DD. cum latè traditis à Farinacio *d. q.* 10. *limit.* 1. *nu.* 38. Andr. Gail. *lib.* 1. *de pace pub. cap.* 20. *num.* 7. *& seqq.* Y entonces, como ellos dizen, y Gregor. Lop. *in eadem l.* 7. *verb. De traicion*, offerendus est libellus hæredi volenti purgare, & defendere memoriam defuncti, secundum Alber. *in d. l. fin.* y no durara la facultad de intentar este juizio, sino es por tiempo de cinco años, como lo dixo la gloss. *in l. Manichæos, C. de hæretic.* Angel. Aretin. *in tract. de malef. verb. Che ai tradito la patria, col.* 4.

193 De parte * de los herederos del visitado, ò residenciado, ay duda si podran salir a la causa, y pedir que se tome, ò prosiga su visita, ò residencia, y que se conozca de los delitos de que huviere sido calumniado, para purgar, y salvar su memoria, y presuncion, y que sea absuelto dellos, si constare no tener culpa.

Saliceto dixo, que no pueden *in l.* 1. *C. si reus, vel accusat. mort. fuer. col.* 1. porque pues no se le permite al Fisco, ò al acusador, no ha de claudicar el juizio: pero la contraria opinion es mas cierta, y recibida, vt constat ex Bartolo, & eius addition. *in d. l. ex iudiciorum*, Bald. *in l. vnica, col.* 2. *C. ne ex delict. defunct.* Augustin. Acoltan. *in addit.*

ad

ad Angel. de malef. verb. Qui dicitur iudex, num. 47. Anton. Gomez 3. *tom. Var. cap.* 1. *num.* 83. donde dize, que no es nuevo, que la abſolucion, y defenſa ſea mas favorecida. Idem probat, & ſequitur Menchac. *lib.* 3. *controverſ. illuſt. cap.* 96. *nu.* 15. *in fine*, Peregrin. *de iure fiſci, lib.* 4. *tit.* 5. *num.* 35. Farin. *d. q.* 10. *nu.* 74. Cyrillus *in Summa crimin. rub.* 28. §. 2. donde * añade: *Quòd etiam extranei non hæredes admitti* 194
debent ad purgandam memoriam defuncti; arg. *cap. pen.* 24. *q.* 2. & Petrus Caball. qui alios adducit *reſolut. crim. cent.* 3. *cap.* 298. *num.* 30. & latiùs *cent.* 2. *caſ.* 137. *num.* 9. & 10.

Todos los quales tienen por texto capital para eſto, * y dizen 195
que no ſe halla otro en el Derecho, la *l. filio pen.* §. *Seia, D. de adimendis legat.* donde vn antenado avia acuſado a Seia ſu madraſtra de que avia muerto a ſu marido, padre del antenado, y dà a entender el I.C. que aunque muriò Seia antes de la ſentencia, ſe ſiguiò, y determinò deſpues la cauſa, en que fue dada por libre, ſiguiendola, ſegun parece, los herederos de Seia, aſsi por bolver por ſu inocencia, como porque ſe le quitaſſe al antenado, como a indigno, vn legado que ella avia dexado en ſu teſtamento: *Seia teſtamento ſuo legavit auri pondo quinque. Titius accuſavit, quòd patrem ſuum mandaſſet interficiendum, Seia poſt inſtitutam accuſationem codicillos confecit, nec ademit Titio privigno legatum: & ante finem accuſationis deceſsit. Acta cauſa pronuntiatum eſt, patrem Titij ſcelere Seiæ non interceptum: quæro cùm codicillis legatum, quod teſtamento Titio dederat, non ademerit, an ab hæredibus Seiæ Titio debeatur. Reſpondi ſecundum ea, quæ proponerentur non deberi.*

Sin hazer mencion deſte texto, ni referir Autor alguno de los citados, * dize Georg. Cabedo 1. *part. deciſ. Luſitan. deciſ.* 197. que 196
vna Matrona pareciò ante el Rey de Portugal, y le pidiò premios, y mercedes por los ſervicios que le avia hecho ſu marido difunto en diferentes cargos, y oficios que avia tenido. Y que el Rey decretò, que preſentaſſe teſtimonio de como avia ſalido de las reſidencias dellos, con lo qual la viuda acudiò al Senado a pedir que ſe vieſſen, y determinaſſen; y aunque ſe dudò mucho, por ſer ya muerto; tandem ſe decidio, que pedia juſticia, y determinadas conforme a ella, ſe le dio el teſtimonio que pretendia.

De-

Dezimaquinta, de los fiadores de los residenciados, y si la obligacion destas fianças passa à sus herederos.

CON lo que se ha resuelto, parece quedan prevenidos todos los casos que tocan a los herederos de los visitados, ò residen-
197 ciados, pero porque los mas Iuezes, y Ministros temporales * dàn fianças al tiempo que entran a servir sus oficios, especialmente si son de administracion de hazienda Real, y aun a los que tienen plaças de assiento, les suelen compeler a que se arraiguen, ò afianzen, quando se trata de visitarlos, ò residenciarlos. Conviene que averiguemos, quid dicendum, vel faciendum sit, si los fiadores que dieron para los dichos casos, huviessen muerto antes de tratarse dellos, ò de pronunciarse sentencia condemnatoria? y si los herederos de los dichos fiadores podran ser convenidos, ò quedaràn libres con la muerte dellos?

198 Y hallo que esta question la tocò * la glossa, hablando generalmente en los herederos de los fiadores de algun delito, ò de otras acciones, ò obligaciones que no passan a los herederos, *in* §. *fideiussor el* 1. *verb. Relinquit, inst. de fideiuss.* y despues della Ioan. Fabr. Angel. Plat. y otros DD. *ibid.* que la llaman singular, y notable, & Sebastian. Medicis *in tract. mors omnia solvit*, 2. *p. conclus.* 45. *nu.* 124. Menchaca *lib.* 3. *controv. illust. cap.* 96. *num.* 23. & Cald. Pereira *in l. vnic. C. ex delict. defunct.* 4. *p. num.* 17. Y parece que resuelven, que supuesto que estos fiadores tenentur ratione delicti per alium commissi, no han de quedar obligados sus herederos en muriendose ellos, como no lo suelen quedar los del reo principal, iuxta supra relata, argum. text. *in l si eum*, §. *qui iniuriarum, D. si quis caution.* & aliorum iurium vulgarium, quæ docent, quod subrogatus sapit naturam eius, in cuius locum subrogatur. Et in eadem sententia esse videtur Bossius *tit. de carcer. fide. commit. num.* 64. Tiber. Decian. *cons.* 72. *num.* 7. *lib.* 2. Mantica *de ambig. convent.* 2. *part. lib.* 16. *tit.* 20. *num.* 5. & plures alij relati à Farinacio *in praxi crim. tit. de carcerib. q.* 34. *num.* 12. & Pyrrho Mauro *in tract. de fideiussor. cap.* 17.

199 Pero * yo he dudado siempre mucho de la verdad desta doctrina, y aun la propria glossa no se afirma en ella, pues habla sub verbo *Putò*, y Menchaca relinquit cogitandum, porque aunque estas fian-

ças ſe hagan por delinquentes, la verdad es, que los que las hazen, no ſe obligan ex delicto, ſino ex contractu: y en tales caſos, * llano 200
es, que aora ſe diga, aora no en la eſcritura, ſiempre quedan obligados los herederos, y la muerte del fiador no extingue, ni altera la obligacion, vt *in eod.§.fideiuſſor.& in l.1.§.fideiuſſor.D.eod.l.ex contractibus,D.de oblig.& action.l.2.§.ex his,D.de verb.oblig.* cum alijs, quæ congerit Marſilius *ſing.*159. Roland.*conſ.*58.*num.*1.*& ſeqq.vol.*1.Decian.*vbi ſup.num.*2.Pyrrhus *num.*1.*& ſeqq.*& Anton.Hering.*in eod.tract.de fideiuſſor.cap.*20.§.10.*ex num.*21.

Fuera * de que ſi vive el delinquente por quien fiaron, y aſsi eſtà 201
en pie la cauſa de la fiança; que razon ay para que ceſſe por averſe muerto el fiador? como muy bien lo advirtiò Ioan.de Imola *in l.poteſt accipi,D.de fideiuſſor.* diziendo, que caſo que pudiera proceder, y practicarſe la doctrina de aquella gloſſa, avia de ſer, *quando fideiuſſor, mortuo iam reo principali, deceſsit*: Porque entonces, como ſe librarian ſus herederos, en los caſos que las penas pecuniarias de los delitos no paſſan a ellos, tambien ſe librarian los del fiador, *ex reg. cum principalis,de regul.iur.* & *cap.acceſſorium eod.tit.lib.6. Non ſic quando reo adhuc vivo mortem obijt fideiuſſor, quia tunc eius hæres tenebitur.*

Eſta advertencia de Imola ſigue, y llama notable Caldas Pereira *d.num.*17.*in fine*, y es certiſsima en derecho, * porque los fiadores, 202
ſive intervenerint pro contractu, ſive pro delicto, ſiempre dexan igualmente obligados a ſus herederos, *l.ſi ſervum* 91. §.*nunc videamus, D.de verb.oblig.l.*3.§.1.*l.*4. *l.ſi à colono,*§.1. *D.de fideiuſſ. l.fideiuſſoris,C.eod.l.*8.*C.mandati,* cum alijs traditis ab Heringio *vbi ſup. num.*23.*&* 24.

Qui *num.*29. hoc planiſsimum eſſe concludit, * quando hæredes 203
fideiuſſoris, non pro ipſo maleficio, ſed pro pœna conveniuntur, quam pro eo fideiuſſor ſpopondit,& ad id allegat Fabr. Angel. Miſyng.Vveſemb.Aldobrand.& alios *in d.*§.*fideiuſſor.* eund.Angel.*in tract.de maleficijs,verb.Pro quo Antonius fideiuſsit,* Brun.*in tract.de interit.concluſ.*10.*nu.*63.Hippol.de Marſil.*in rub.de fideiuſſ.nu.*160. *& ſing.*159.Medic.*vbi ſupr.num.*125. Bertazol.*de clauſulis,clauſ.*39. *gloſ.*6.& Roland.à Valle *d.conſ.*58.*num.*5.*cum ſeqq.vol.*1.Et tandem *num.*30. concludit, quod hæc concluſio adeò vera eſt, vt etiam in caſu *legis ſancimus,C.de fideiuſ.* fideiuſſor hæredem ſuum obligatum

relinquat, vt probatur *in ead.l.in final.verbis.* Y desta misma opinion viene a ser Farinacio *d.q.*34.*num.*12.Pyrrhus Maurus *d.cap.*17. *num.*3.& 4.y Tiberio Deciano, y Mantica *vbi sup.* y otros que ellos refieren, de suerte, que quando se huviesse de sustentar la opinion de la glossa *in d.§ fideiussor*, ha de ser quando se hallare, que la fiança estrechamente se hizo pro maleficio, & delicto, pero no quando se passò adelante, obligandose tambien a las penas, y sentencias que por èl se pusieren, vt advertunt Arctin.& Ozerius *ibidem*, & plures alij ex supra citatis.

Dezimasexta, del tiempo en que se deven intentar estas acciones, en los casos que passan a los herederos.

204 EN los casos * de residencia, que como avemos dicho, passan a los herederos, es necessario advertir, que si contra ellos, ò contra el difunto se pregonò residencia, y la hizieron, y estuvieron a ella por los treinta dias de la ley, y no se les pidiò, ò probò cosa alguna en razon de los dichos delitos, no podra despues regularmente ningun particular, ni tampoco el Fisco tener recurso para sindicarlos, o convenirlos de nuevo, como no lo pudieran hazer contra el mismo difunto.

205 Porque este * es termino legal, y su transcurso causa prescripcion delios, salvo si no se alegare, y probare estar la residencia tan mal tomada, y con tantas negligencias, y colusiones, que obligue a bolverse a tratar de ella, iuxta decisionem *text.in l.*41.*tit.*4.*libr.*2. *Recopilationis.*

Y assi lo advirtiò en nuestros proprios terminos Avendaño *d. respons.*3.*num.*3.*vers. Quinta conclusio*, vbi allegat Angel.& Puteum, idem tenentes,& sequitur Bobadilla *d.lib.*5.*cap.*1.*num.*83. & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitat.cap.*3.*num.*22.& generaliter loquentes, de præscriptione, quæ resultat ex lapsu termini ad residentiam præfixi, plures alij quos refert, & sequitur Iul.Clar.*recep. sent.*§.*fin.q.*51.*num.*6. Iacob. Cancer *variar.resolut.cap.*12. *num.*42. Cavalcan.*de brachio Regio*,5.*part.nu.*10.& 11. Mastrill.*de Magistr. lib.*6.*cap.*6.*num.*3.*cum seqq.* Anton.Gomez *d.tom.*3. *de delict.cap.*1. *num.*23 *in fine*.Paz *in praxi*,8.*part.primi tom.num.*11. vbi refert Avilesium,& Did.Perez idem tenentes,Bobadilla *d.lib.*5.*cap.*1.*nu.*174.

&

*& cap.2.num.*24.Curia Philip.4 *p.*§.3. & latiſsimè,& elegantiſsimè Lancellot.Gallia omnino videndus *conſ.*28.*num.*14.*& ſeqq.*

Pero * ſi dieſſemos caſo en que no ſe huvieſſe tomado la dicha 206
reſidencia, ò viſita, ſino que ſe trataſſe de tomarla deſpues de la muerte del reo, tunc videtur dicendum, que ſiendo tan graves, y publicos eſtos juizios, y delitos que paſſan a los herederos, ſe podria tratar de ellos por via de demanda, ò reſidencia, ò de inquiſicion,y viſita, haſta que huvieſſen paſſado veinte años. Hoc * enim 207
tempore, & non antea, prædicta crimina præſcribuntur, imò, & quoad actiones civiles, quæ ex illis deſcendunt, triginta annis durant, vt tenent communiter DD. per text.ibi *in l.querela,C.de falſis,l.2.& 3.D.de requirend.reis,*& latè pluribus relatis tradunt Boer. *q.*26.Boſius *in praxi,cap.*41. *quomodo procedatur per act.in delict.nu.*17.Iul.Clar.*recep.ſent.*§.*fin.q.*51.*in princip.* Andr.Gail.*de pace publ. lib.*1.*cap.*20.*num.*31.*& ſeqq.* Farin.*d.q.*10.*regul.*1. & Ego *in tract.de crimin.parricid.lib.*2.*cap.*20.

Sed prædicta iura,& Auctores hablan,y ſe han de entender generalmente, y quando ſe trata de pedir al miſmo reo que cometiò el delito,y en ſu vida. At verò * en los caſos, in quibus reus poſt mor- 208
tem damnandus eſt,& bona eius Fiſco vindicanda,deve el Fiſco intentar ſus derechos dentro de cinco años,y hazer la probança que le convenga, para conſeguir las penas pecuniarias, ò bienes confiſcados,y los herederos pueden defenderſe,y alegar lo que les conviniere para moſtrar, y defender la inocencia del difunto, y en el entretanto ſe ſuſpende la exaccion de las dichas penas,ò la confiſcaciõ de los dichos bienes,vt probat text.expreſſus *in l.res quæ,in princ.D.de iur.Fiſc.l.fin.C.eod.lib.*10.*& l.2.C.de vectigal.*que hablãdo en comiſſos dize:*Quòd commiſſum ante quinquenium factũ vindicari nõ poteſt, &c.*& tradit Odofred.*in l.eorum,C.de iur.Fiſci,lib.*10. Alioqui præſcriptione quinquennij Fiſcus excluditur, & rei defuncti hæres moleſtari amplius nequibit,*l.*2.vbi Bartul. *C.de apoſtat.* gloſſ. & Salicet.*in l.Manichæos,C.de hæret.*Roman.*ſing.* 432. Cæpola *conſil.* 17. *num.*7.vbi loquitur de crimine læſæ Maieſtat.Gigas *in eod. tract.at. q.*23.*nu.*1.*& q.*27.*in 2.part.*& plurimi alij, quos refert, & ſequitur Anton.Gomez *d.*3.*com.de delict.c.*1.*nu.*81.Dom.Covarr. *in 4.part. 2.cap.*6.§.8.*nu.*16.vbi ampliat hoc verum eſſe,aunque los herederos ayan tenido noticia de los delitos que cometiò el difunto, y penas

en que por ellos avia incurrido, Peregr. *d. lib. 4. de iure Fisci, tit. 5. nu.* 33. Tiber. Decian. *lib. 5. crim. cap. 57. num. 12. & lib. 7. cap. 48. num. 5.* & Farin. *d. q. 10. num. 81.*

209 Rursus * en lo que tocare a cohechos, y baraterias, y otros delitos de Iuezes, y Corregidores que inciden en estos, de quibus *supr. nu.* 74. *& seqq.* no parece que se puede proceder contra el difunto, ni contra sus bienes, y herederos por lo tocante al interès, ni por la pena dellos, en passando vn año despues de su muerte, ò de la aceptacion de la herencia, sino es que en vida quedassen yà contestados, ò sentenciados estos juizios, vt probat text. *in l. 2. D. ad l. Iul. repetund.* ibi: *Datur ex hac lege, & in hæredes actio, & intra annum dumtaxat à morte eius qui arguebatur.* Et per eam ita tenent glossa, & reliqui DD. communiter *ibidem*, & *in l. 2. C. eod.* dicentes, hoc ea ratione procedere, vt in vno gravatus hæres, in alio relevetur. Idem probari potest ex text. *in l. vnus quisque 5. C. eod. tit.* ibi: *Intra anni spatium quidquid dederit repetiturus occurrat: si verò ex tempore depositæ administrationis præstituti temporis curricula transfluxerint, nulla vox advocationis emergat,* & sequitur Avendañ. *d. respons. 3. num. 3. in concluss. 3. & 4.* vbi inquit: *Quòd post annum, nec potest procedi, nec accusator audiri*, Bobadill. *d. cap. 1. num. 83.* Caldas Pereir. *d. l. vnica, C. ex delict. defunct. 4. part. num. 32. & 5. part. nu. 26.* & sentit Gregor. Lop. *in l. 8. tit. 1. p. 7. verb. Despues.*

210 Aunque no hallo * ley del Reino que apruebe esta limitacion, porque la *l. 23. tit. 7. lib. 3. Recop.* solo dispone, que el Iuez se pueda ausentar sin pena, si passado el año no le vinieren a tomar residencia: Y parece, que quando por la autoridad de las del Derecho comun convengamos en que se prescribe este delito por vn año, se devia entender por lo tocante a la pena del: porque el lapso, y transcurso de tan breve tiempo, no ha de estorvar la satisfacion, y restitucion de lo mal llevado que los Iuezes difuntos devieren, y que los herederos secundum regulas Iuris Canonici, tienen obligacion de pagar, para descargar su conciencia, saltem in quantum ad eos pervenerit ex bonis defuncti, iuxta ea quæ dixi *supr. num. 142.*

Fuera de que si solo se trata de la dicha restitucion, ò satisfacion, venimos tambien a estar, etiam de iure civili, en lo que queda notado *num. 28. & seqq.* de las acciones rei persecutorias, y essas son perpetuas, como elegantemente lo dixo el I. C. *in l. Sabinus 30.*

D. de

D.de dolo, dando por razon, que en eſtos caſos *calculi ratione potiùs quàm maleficij hæredes conveniuntur*: que es como ſi dixera, que no ſe les pide pena, ſino cuenta, y que han de ſer obligados a darla con pago, y reſtitucion de todo lo que les huviere tocado de los cohechos, y torpes ganancias del difunto, como muy bien lo interpretò la gloſſa alli, y Cujacio, y Gothofr. *en ſus notas*, & Caldas Pereira *in d. l.vnica*, 4.*part.num.*25. Y eſte es vno de los entendimientos, y limitaciones que dà la gloſſa a la *d.leg.2.D.ad leg.Iul.repet.* a la qual ſiguen alli Bart. y otros Doctores comunmente.

Dezimaſeptima, del modo que ſe ha de tener en ſeguir eſtas cauſas contra los herederos, y fiadores, y en pronunciar las ſentencias de ellas.

VLtimamente, * porque quede tocado, y reſuelto todo lo que 211
ſe puede dudar, y ofrecer en eſta materia, conviene diſcurrir ſobre el modo que ſe ha de tener en ſeguir, y ſuſtanciar eſtas cauſas con los herederos de los viſitados, ò reſidenciados.

Et quidem, ſi en vida dellos ſe començaron, y conteſtaron, es coſa llana * que la inſtancia paſſa a los dichos herederos activè, & paſ- 212
ſivè, *l.hæres abſens* 19.*l.ſi petitor* 31.*l.ſi is qui Romæ* 34.*D.de iudicijs*, & ex latè traditis à Barboſa *in eiſdem iuribus, & in l. ſi conſtante*, §. *fin.D.ſol.matrim.* Carroc. *deciſ.* 44. & in noſtris terminis Ioan. Sichard. *num.*20. Caldas Pereir. *num.*25. *in* 4.*p.& num.*5. *in* 5. *in d.l.vnica, C.ex delict.defunct.* Gregor. Lop. *in l.* 25. *tit.* 1. *p.*7. vbi inquiunt, quòd eadem inſtantia veteri, non nova eſt agendum, & ex ea poſſunt condemnari hæredes, y la han de tomar en el eſtado en que la hallan, iuxta ea quæ in ſimili tradit D.Præſes Covarr. *in pract.cap.* 13.& 14. Ioſeph. Ludovic. *deciſ.Peruſina* 28. *per totam*, Gail. *lib.*1. *obſervat.*69.& 70. Maranta 5.*p.pag.*224.*num.*12. & Paz *in praxi* 1.*tom. fol.*112.

Y ſi en eſta inſtancia * dexò procurador nombrado, y aceptado 213
el difunto, con el qual yà ſe avian hecho autos, pues con eſto quedò ſeñor de ella, *l.ab executore* 4.§.*vltim.D.de appellationibus*, *l. procuratoribus* 22.*cum ſeqq.C.de procurat.* ſe podrà continuar con el miſmo, y dar, y pronunciar contra èl la ſentencia, ſin que aya neceſsidad de citar a los herederos, y todo eſto les perjudicarà, como ſi cõ ellos

ſe

ſe hiziera, vt optimè obſervat, & probat. And. Gail. *lib.* 1. *pract. obſervat. cap.* 109. *nu.* 7. Vincent. de Franchis 245. Surd. *conſ.* 99. *ex nu.* 72. *& deciſ.* 89. *n.* 17. & ideò glo. *in l. ſi procurator la* 2. *D. de excep.* inquit, quod lite conteſtata dominus, & procurator cenſentur eadem perſona, quam ſequitur, & pluribus ornat Iaſ. *in d. l. procuratoribus.*

214 Pero ſi la cauſa * no tenia procurador, y el reſidenciado muriò antes de la concluſion della, deven ſer citados ſus herederos de oficio del Iuez, ò de pedimiento de parte (ſi la huviere) para que la figan. Mas eſtando concluſa, bien la podria ſentenciar ſin citarlos, ſi no tuvieſſe noticia cierta, y judicial de la muerte del reo. Pero ſi judicialmente le conſtò de ella, los ha de mandar citar. Imò, quod plus eſt, ſi vinieſſe a tener la dicha noticia judicial, aun deſpues de aver dado, y pronunciado la ſentencia difinitiva, ha de proveer otra interlocutoria, para transferir la cauſa a los herederos, y mandar que ſe les notifique el eſtado, y ſentencia de ella, para que les pare perjuizio, y ſe pueda executar contra ellos, porque yà contra el difunto quedò ineficaz, vt probat I.C. *in l.* 2. *D. qua ſententia ſine appelat. reſcind. l. ſi eum hominem* 33. *D. de fideiuſſ.* ibi: *Dicendum eſt iudicium in eum transferri*, vbi Paul. Caſtrenſ. idem Caſtrenſ. *in l. in ſumma, D. de re iudicat.* Bartul. *in l. poſtulante, D. ad Trebel.* Abbas, & Decius *in cap. quia, de iudicijs*, donde añaden: *Quòd licet inſtantia tranſeat in dictos hæredes, iudex tamen mortuo reo procedere amplius illis non citatis, non poteſt, & eorum perſonas legitimare debet*, & poſt plures alios, quos referunt, idem eleganter tractant, & reſolvunt Anton. Gamma *deciſ.* 324. Maſtrill. *deciſ.* 137. *à nu.* 13. Miſyng. *cent.* 1 *obſerv.* 85. Gail. *d. cap.* 109. *ex num.* 4. vbi Greveus *in addit. conſider.* 2. Rutger. Ruland. *in tract. de commiſſion. lib.* 2. *cap.* 5. *num.* 6. Cabedus *deciſ.* 197. *num.* 6. *part.* 1. Caldas Pereira *d. l. vnica*, 4. *p. num.* 24. & Alvar. Valaſcus, licet neminem referat, *conſult.* 38.

215 At verò, * ſi eſtuvieſſemos en caſo que contra el difunto no ſe huvieſſe començado el juizio, ni demanda alguna; pero ſe pretendieſſe començar contra ſus bienes, herederos, ò fiadores por parte del Fiſco, ò de otros intereſſados, por dezir que cometiò delitos, que no ſe acaban con la muerte, y paſſan contra ellos, tunc dubium non eſt, quod abſque aliqua diſtinctione hæredes, vel fideiuſſores citandi ſunt, vt cum illis cauſa ex integro agatur, & defuncti innocen-

centiam ostendere,& memoriam,& bona defendere possint,lo qual se ha de guardar aun quando se tratasse de delito de heregia, ò lesa Magestad, vt post plures, quos refert, concludit Mandell. Albens. *cons.*Farin.*d.q.*10.*num.*83.Cald.*in d.l.vnica*,5.*p.num.*5.Peregr.*d tit.* 4.*num.*35. latissimè Petr. Caball.*resol.crimin.lib.*3.*cas.*398.*num.*29. *& seqq.*Osasc.*decis.*148.*in princip.& decis.*106.*nu.*3. Mench.*d cap.* 96.*num.*11.Cardin.Tusch.*litt.M.conclus.*376.*num.*32.& Cabedo *d. decis.*197.*num.*6.

Vbi benè subiungit, * que si vn reo dexasse muchos herederos ex testamento,y con partes señaladas, bastaria citar a vno dellos, si en su parte huviesse cantidad suficiente para pagar la condenacion:pero si fuessen herederos ab intestato,y estuviessen possey endo pro indiviso, seria necessario citarlos a todos,ò aguardar a que se hiziesse la division. 216

Si autem * no se supiesse donde estàn los herederos,ò estuviessen en partes muy remotas, como en las Indias,y la causa se huviesse de hazer en Espaũa; ò en España, si se huviesse de hazer en las Indias. En tal caso bastaria nombrar defensor a los bienes, y con el se podria hazer la causa, iuxta ea quæ in simili tradit Bartol.*in l.muto*,§. *fin.D.de tut l.qui liberis*,§.*hæc verba*,*D.de vulg.* & *in l ignorare*,*C. de rest.milit.in final.verb.*& tradit Cabed.*vbi sup.nu.*8.*&* 9. donde dize, que assi se determinò por el Senado de Portugal en la causa de vno que estava en la India, & prosequitur Greg.Lop.*in l.*10.*tit.*5 *p.* 5.*gloss.pen.*Ioan.Garc.*de expens.cap.*20.*ex num.*3.*ad* 7.& Mascard.*de probat.q.*6.*&* 8. 217

Y a este tal * defensor en los casos referidos, no se le deve conceder termino para cõsultar a los dichos herederos, porque si esso se permitiesse, no se avria conseguido nada en nombrarle,ni se abreviaria el pleito, que es lo que se desea,vt optimè,& magistraliter considerauit Speculat.*in tit.de dilat.*§.*videndum*,*num.*17. Abb.*in cap.expositum*,*num.*1.*eod.tit.* & Azeved.*in l.*3.*tit.*8.*lib.*4.*Recopil.num.*24. 218

Ni tampoco * le corre obligacion de buscar,ni alegar defensas afectadas,dilatorias,ò calumniosas, como lo dixo Bart.per tex.ibi *in l.pen.& vlt.D.de procurat.*sino las que supiere,y pudiere a ley de hombre de biẽ, que assi entiendo yo las palabras de los I.C. in eisdem iuribus.*Omnis qui defenditur boni viri arbitratu defendendus est. Et ideò non potest videri boni viri arbitratu litem defendere is, qui actorem frustrando efficiat, ne ad exitum controversia deducatur.* 219

Por-

Porque los que hazen lo contrario no son defensores, como dize Ant. Morn. *in not. ibid.* fino: *Litiligatores, intricones, vaframenta fori, vel vt melius Aristoph. in nebul.* περὶ τματὰ δικῶν *quod ferè idiotismo nostro dixerimus Pilliers du Palais, trampas de Palacio, quo verbo omnes denique comprehenduntur, qui sutelas litium quaslibet convolvunt, implicant, & agglomerant.*

220 El modo, * y forma de pronunciar la sentencia en estos casos, ha de ser, no condenando al difunto, ni a su memoria en pena alguna, porque esso solo se practica en los delitos de heregia, ò lesa Magestad, sino declarando aver incurrido por tal cargo en tal pena puesta por tal ley, estatuto, ò ordenança, y que sus bienes, y herederos estàn obligados a pagarla, y pronunciar, y mandar que assi se haga: la qual pratica despues de otros Autores que refiere, pone Mandello Albens. *cons. 90. num. 5. vers. Puto tamen*, Foller. *in pract. crim. 6. p. princ. num. 12.* Cabal. *d. resol. 298. nu. 37.* y otros muchos que refiere Peregr. *de iure fisci, lib. 4. tit. 5. num. 34.* & Farin. 1. *tom. crim. q. 10. num. 83.*

221 Pero * porque aqui se puede, y suele ofrecer vna duda de que fui consultado por vn grave Consejero que llevava à su cargo vna muy importante visita, la quiero tambien dexar vltimamente tocada, y resuelta: Y es, supuesto que en los juizios de visitas de Audiencias, y otros Tribunales, y Ministros Superiores, no se dà copia de los testigos, ni de sus deposiciones a los visitados, ex stylo, & rationibus de quibus per Redinum *de maiest. Princ. verb. Sed etiam per legitimos tramites, nu. 147. cum seqq.* Raudens. *cons. 36. per tot. 1. p.* & Bobadill. *in Polit. lib. 5. cap. 1. num. 129.* Si se avrà de dar a los herederos en los cargos, y cosas en que se puede proceder contra ellos. Y parece que si, pues cessa la razon de la dicha especialidad, que como dizen los Autores citados, se funda en la mano, y poder de los Ministros Superiores, y que nadie por esse respeto se atreveria a declarar contra ellos, ni a cobrarlos por enemigos si entendiesse que se avia de saber su deposicion. Vnde cessante ratione legis, debet cessare eius dispositio, *l. adigere*, §. *quamvis, de iure Patronat. cum vulgat.* Y

222 nos avemos * de bolver a lo que comunmente dispone el Derecho, nempè, vt testium copia edenda sit in omnibus causis, & etiam in processu syndicationis ordinariæ, y en los de capitulos, *cap. qualiter, & quando 2. cap. olim, vbi gloss. de accusat. l. 11. tit. 17. p. 3. l. 113. tit. 18. ad part.* vbi Greg. *verb. Testigos*, cum alijs traditis ab Amædeo *de*

synd.

synd. verb. Coram nobis, num. 220. & Avilès *in cap.* 4. *Prætor. verb. Pesquisa, num.* 9. *&* 10. Maximè * cum omnis recessus a iure communi 223
sit odiosus, & restringendus, & de facili ad ordinarias regulas reducendus, *vt in cap.* 1. *de rescript. in* 6. *l. ius singulare, l. quod verò contra, D. de legib. cap.* 1. *&* 2. *de iure patron.* cum alijs, quæ latè adducit Iiraq. *de retract. lign. in præfat. num.* 62. Sylva nuptial *lib.* 6. quomodo sit iudicandum, *num.* 26. & Dom. Reg. Valenç. *cons.* 18. *ex num.* 54.

Pero sin embargo desto soy de opinion, que no se ha de hazer con los herederos mas que lo que se hiziera con el difunto à quien representan, porque * la calidad deste juizio no se ha de mudar por el 224
respeto de sus personas, vt alias in obligatione dixit I. C. *in l.* 2. §. *ex his, D. de verb. obligat.* vbi alia adducit Iaff. *num.* 3. melior text. *in l.* 2. *in fin. C. de fruct. & litium expensis*, donde se dize que ha de ser igual la fortuna del heredero con la del difunto: *Hæredis quòque succedentis in vitium, par habenda fortuna est.* A lo qual se puede añadir, * que el cuerpo, o processo secreto de la visita es todo vno, aun- 225
que se haze a vn mismo tiempo contra muchos, y no se ha de alterar por aver muerto alguno de los visitados, *l. eũ qui ædes, D. de vsucap.* Porque en dando copia de los testigos, ò de sus deposiciones a los dichos herederos, se pudiera venir en conocimiento de los que avia declarado en la dicha visita contra los demas: y con esto se frustraria el intento, y recato della: Vnde sumus * in regula iuris, quæ ha- 226
bet, quod generalis, seu principalis causa, semper principaliter attendenda, & consideranda est, non ea quæ veniunt in consequentiam, *l. si quis neque causam, D. si cert. petat. l.* 1. *D. de auctor. tutor.* vel quod vni, aut alteri prodest, vel nocet, *l. iura* 8. *D. de legibus*: & quod ea quæ ad aliquem finem sunt instituta, secundum ea quæ ille finis exigit, ordinantur, extenduntur, & contrahuntur, *cap. prodest* 23. *q.* 5. quem ad hoc citat Archidiac. *in cap. si peccaverit* 2. *q.* 1. & docet Bart. *in l. ambitiosa, num.* 17. *& seqq. D. de decretis ab ord. faciend.* & plures alij, quos Ego refero *in meo tract. de Indiar. iur. lib.* 2. *cap.* 16. *num.* 54. *& seqq.*

Fuera de que si la razon con que se salva lo riguroso, ò irregular deste juizio de visita, en quanto a no dar copia de los testigos a los visitados, ni citarlos para su examen, se funda, en que con esse cargo, ò gravamen contraxeron al tiempo que acetaron los oficios, vt tradunt Auctores citati *sup. n.* 223. no tienen de que agraviarse * los 227

herederos, pues passa à ellos la fuerza deste mismo contrato, y teniendo los bienes del difunto, y representando su persona, no pueden dexar de reconocer, y continuar sus cargas, y obligaciones, *l.1. & seqq. C. de hæredit. action. l. nemo plus iuris, l. hæredem 60. l. hæreditas 63. D. de regul. iur. cum vulgat. l. in officijs 136. §. non debeo, D. eod. tit.* ibi: *Non debeo melioris conditionis esse quàm auctor meus, à quo ius in me transit.*

Y con estas advertencias, y distinciones me parece que se deve determinar esta causa, y tomar cierta, y fixa resolucion para las demas que pudiere aver deste genero, pues pocos puntos se ofreceran en ellas, que no vayan tocados en este papel. Salva en todo, &c.

(†)



DIS-

DISCVRSO,
Y ALEGACION
EN DERECHO;

SOBRE

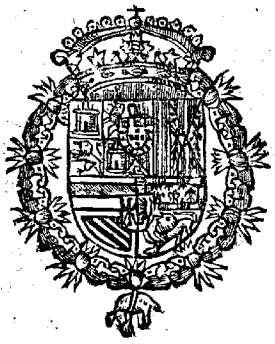
LA CVLPA QVE RESVLTA CONTRA EL GENERAL DON IVAN DE BENAVIDES BAÇAN, Y ALMIRANTE DON IVAN DE LEOZ,

CAVALLEROS DEL ORDEN DE SANTIAGO,
Y OTROS CONSORTES.

EN RAZON DE AVER DESAMPARADO LA FLOTA DE SV cargo, que el año de 1628. venia a estos Reinos de la Provincia de Nueva España, dexandola, sin hazer defensa, ni resistencia alguna, en manos del Cossario Olandes, en el Puerto, y Baia de Matanças, donde se apoderò della, y de su tesoro.

POR EL DOCTOR D. IVAN DE SOLORZANO PEREIRA, del Consejo de su Magestad en el Real de las Indias, que por su mandado haze oficio de Fiscal en èl.

Melior est miles in pugna prælio amissus, quàm in fuga salvus: Malo miserandum, quàm erubescendum, Tertul. *de fuga, cap.* 10.



Año 1631.

Disciplina Maiorum Romanorum Rempublicam tenet, quæ si dilabitur, & nomen Romanum, & Imperium amittemus, Lamprid. *in Severo.*

INDICE DE LOS CAPITVLOS, ó Paragrafos en que se divide este Discurso.

Prefacion, Fol.1.num.1.

§.I. De las circunstancias deste delito,y en particular por la perdida de tán gran tesoro, fol.2. ex num.11.

§.II. Por la perdida de la reputacion,fol.5.ex num.29.

§.III. Porque fue especie de prodicion,fol.7.ex num.44.

§.IV. Porque fue desercion, y dedicion,fol.8.ex num.57.

§.V. Por la obligacion del cargo, y del omenage, fol.24. ex num. 132.

§.VI.Porque fueron de los primeros en esta desercion, fol.32. ex num.167.

§.VII. Por ser Nobles, fol.35. ex num.183.

§.VIII. De las excepciones, ò escusas que se pueden alegar en contrario, fol.41. ex num.214.

§.IX. De las respuestas destas excepciones,y que el caso fortuito no escusa, si precede culpa,aunque sea levissima,y de negligencia, ò falta de prevencion, fol. 47.ex num.245.

§.X. Que se puede tener por culpa qualquier exceso de su instruccion, y en particular el de aver traido la Flota tan cargada,y embalumada,fol.53.ex nu. 283.

§.XI. Por no aver llevado lleno, y efetivo el numero de los Soldados, Artilleros, y Marineros: ni ser los que fueron tales como devian,fol.57.ex num.300.

§.XII. Por no aver hecho muestras,ni alardes,ni aun dado nõbre para la Flota, fol.60. ex nu. 316.

§. XIII. Por no aver llamado a Consejo, ni tenido, ni executado alguno que bueno fuesse en esta ocasion, fol. 64. ex num. 329.

§.XIV. Por no aver peleado, ni hecho resistencia alguna,rindiédose a la turbacion del suceso, aun antes de experimentar las fuerzas del enemigo, fol.70. ex num.360.

§.XV. Porque de qualquier suerte no pudieron desamparar la Flota,y Naves de su cargo,y devieron morir en ellas, y por ellas, fol.79.ex num.406.

§.XVI. Que aun quando totalmente se hallaran sin culpa, pudieran ser castigados, por el exemplo: y como en expiacion de tan gran desventura, fol.92. ex num.462.

§.XVII. Que semejantes delitos no admiten misericordia, y se hã de castigar severa,y apretura damente,fol.94.ex num.475.

SV-

SVMARIO DE LOS PVNTOS principales deſte diſcurſo.

PREFACION:

1 Las Leyes,que ſuelen callar entre las Armas,deven armarſe, y ſer oidas,quãdo las armas no hazen el efeto que devẽ.
2 El privilegio de que los Soldados puedan eſcrivir ſu teſtamento en la baina,no ſe entiende quando no ſacaron della la eſpada.
3 Las Leyes ſe ſuelen llamar ARMADAS.
4 En eſte caſo lo deven eſtar, pues las armas no lo eſtuvieron.
5 Aun los enemigos tuvierõ en menos eſta preſa, por averles ſido tan barata,y porque no pudierõ cantar vitoria,pues aun no ſe les diò ocaſion de pelea.
6 El Fiſcal merece perdon por la neceſsidad del oficio.
7 El Fiſcal quando acuſa a vno, defiende a muchos.
8 El Fiſcal ſe llama Mal neceſſario,y Procurador general,y porquè.
9 Deſeanſe palabras iguales a la gravedad del caſo.
10 Quando la cauſa es juſtificada, no tiene neceſsidad de Oradores.

§. *I.*

11 Las penas ſe han de proporcionar ſiempre con los delitos ; y ſon frenos de la Republica.
12 Los delitos ſe agravan por ſus circunſtancias,y quales ſon las que ſuelen conſiderarſe.
13 Ponderanſe por mayor las que intervinieron en eſte ſuceſſo.
14 Perder el Reino, ò la hazienda ſin hazer reſiſtencia ſe tuvo ſiẽpre por afrẽtoſo.
15 Pocas preſas ſe hallan, que ayan excedido a eſta.
16 Cotejaſe con la de los deſpojos que los Romanos llamarõ Opimos,y hazeſe la cuenta de lo q̃ eſtos pudieron montar.
17 Refierenſe algunas pèrdidas y preſas navales,y comparanſe con eſta.
18 Filipo Valeſio Rey de Francia,y ſu armada de 380. navios, fue desbaratada por Eduardo Rey de Inglaterra.
19 Batalla naval del Lepanto,y ſus deſpojos.
20 El reſcate que diò Atahualpa por ſu libertad,quanto montò.
21 Los dos ſacos de Ambers,y de Cadiz, en que ſe apreciaron.
22 Los robos , hurtos , y piraterios graves, ſiempre tuvieron pena de muerte.
23 La miſma tienen los que dàn cauſa,ò tienen culpa leve , ò leviſsima en que ſe cometaṅ.
24 Los reos en nueſtro caſo no pueden hallar diſculpa de ſu poca vigilancia.
25 Quando los enemigos velan , no devemos eſtar dormidos.
26 Donde ay mas peligro,deve aver mayor recato , y quien tiene a ſu cargo coſas de mayor precio , ha de tener mayor cuidado,y deſvelo.
27 Los Stoicos haziendo todos los pecados iguales,ſentiã que era lo miſmo perder vna nave cargada de oro, que de paja.
28 Refutaſe eſta opinion,porque ſiempre la cantidad fue circunſtãcia agravante de los delitos. Y veaſe Horacio 1. *ſerm.* 3.

§. *II.*

29 De lo que ſube de punto eſte delito, por aver deſluſtrado el valor,y reputacion de las armas de Eſpaña.
30 La honra,y buena fama aun en los particulares ſe eſtima mas que la hazienda, y la vida.
31 Los Reinos, y Eſtados no tienen coſa de mayor importancia , y defenſa, que ſu reputacion.
32 La reputacion del Imperio, es tutela de ſu ſalud,ſegun Quinto Curcio.
33 En la reputacion conſiſte el verdadero patrimonio del Principe , y el que la pierde es pobre.
34 Los Reyes de Portugal ſe ſuſtentavan con ſu opinion.
35 El Becalino reconoce la reputacion que ſiempre ha procurado tener la nacion Eſpañola.
36 Los Reinos ſe conſervan por los medios que ſe adquirieron.
37 Los Reinos de Eſpaña como ſe ganaron, y como ſe han de conſervar?
38 Perſuadeſe el caſtigo deſte delito, con el que hizo Avidio Caſsio , ſolo por mirar por la reputacion del Imperio Romano.
39 La Monarquia de Eſpaña es oy mas de

veinte vézes mayor, y mas dilatada, que la de los Romanos.

40 Este teſoro fue el primero de las Indias, que ha caido en manos de enemigos, y hereges.

41 De librarſe de enemigos los teſoros de las Indias, ſe ſolia tomar argumento para la juſta retencion dellas.

42 Refiereſe, y refutaſe la malicia de Iuan Barclaio, que ſe perſuadiò que fingiamos los teſoros de las Indias.

43 Carolo Scribano haze dueño de todo el oro, y plata del mundo al Rey N. Señor

§. III.

44 Ponderanſe las calidades deſte delito, y que fue eſpecie de prodicion.

45 Prodicion expreſſa que ſea? y que penas tiene?

46 Prodicion preſunta ſe halla en eſte delito, y es caſi como la expreſſa.

47 Dolo preſunto ſe equipara al expreſſo.

48 Ponderaſe vn lugar de Santo Tomas, dõde tiene por delito voluntario, el no prevenir lo neceſſario para eſcuſarle.

49 *L. qui non facit 121. de reg. iur.* ſe pondera, y exorna.

50 Quien no ſocorre al que vè perecer, es villo matarle.

51 Cornelio Fronton en que diſtingue la palabra *Delinquir* de la palabra *Pecar*.

52 *L. ſi quis à Barbaris. 9. C. de re militari*, ſe pondera y exorna.

53 El Caſtellano que dexa entrar al enemigo en el Caſtillo, ò el General, ò Almirante en la nave de ſu cargo, ſon proditores.

54 Lo miſmo ſe entiende en qualquier General, ò Prefecto de alguna Ciudad, ò Provincia.

55 Los tales culpados de mas de las penas en que incurren, deven ſatisfacer todos los daños, è intereſſes.

56 Los Lacedemonios declararon, y caſtigaron por proditores a Pauſanias, y Leotycides por culpas ſemejantes; y notanſe las palabras de Pedro Herodio.

§. IV.

57 Pruevaſe, que eſte crimen (por lo menos) fue de deſercion, y dedicion; y que es de leſa Mageſtad.

58 Los delitos de leſa Mageſtad tienen de ordinario pena de muerte, y confiſcacion de bienes.

59 *L. 2. & l. 3. §. 1. ad l. Iul. Maieſt.* ſe ponderã, y declaran; *& numer. ſeqq.*

60 *L. non omnes 5. §. 1. D. de re milit.* ſe pondera, y exorna.

61 *L. Milites 45. D ex quib. cauſ. maio.* ſe pondera, y declara.

62 *Cap. infames 17. 6. q. 1.* q̃ pone ſola pena de infamia a eſte delito de la deſercion, ſe pondera, y explica.

63 Refierenſe muchos Autores, que ponen la deſercion entre los delitos capitales, y de leſa Mageſtad.

64 Lo miſmo ſe diſpone por leyes de Partida, y dizeſe de la autoridad deſtas leyes y que ſon el derecho comũ de Eſpaña.

65 *L. 10 & aliæ tit 23. par. 2.* ſe ponderan.

66 *Proem.* y todo el *tit 18 par. 2.* ſe pondera.

67 *L. 6. tit. 18. par. 2.* por ſer muy notable ſe pondera y refiere a la letra.

68 *L. 12. eod. tit.* ſe pondera, y refiere.

69 *L. 8. tit. 17. partit. 4.* que permite, que el Alcaide pueda comer a ſu hijo, antes que entregar el Caſtillo, y llama a eſto Fuero leal de Eſpaña.

70 *L. 1. tit. 7 lib. 8. ordinam. & l. 1. tit. 18. lib. 8 Recop.* ſe ponderan para lo miſmo.

71 El Alcaide cae en traicion, aun quando pierde el Caſtillo por hazer eſpolonada, ſegun la *l. 13 tit. 18 par. 2.*

72 Eſpolonada, que modo de guerra es.

73 El Caſtellano no puede deſamparar ſu Caſtillo, ni el Corregidor ſu Ciudad, aunque ſea para ſocorrer a otra.

74 Refiereſe el libro que eſcrivió el Doctor Antonio Alvarez, ſobre la explicacion de las dichas leyes de Partida, donde junta, y pondera otras.

75 Lo que ſe dize de guarda de Caſtillos, procede en Capitanes de Galeones.

76 Los Navios ſe comparan a las caſas, y predios vrbanos, y ſe llaman pequeña Republica, Caſtros, Elefantes, ò Cavallos del mar.

77 Las leyes de Partida trasladan en los Generales, ò Almirãtes de Flotas, lo q̃ avia dicho en los Alcaides de los Caſtillos.

78 *L. 9. in fine tit. 24 p. 2.* ſe pondera.

79 *L. 9. tit. 9. par. 2.* que trata del oficio, y dignidad del Almirante, ſe pondera.

80 Almirante es llamado en la ley de la Partida, DINIORATVS, y de la etimologia deſte vocablo, y del de Almirante.

81 *L. 3 tit. 24 part. 2.* ſe refiere a la letra, por ſer tan notable para eſte caſo.

82 Los eſclavos que deſcubren a los deſertores gozan de libertad.

83 Qualquiera puede matar al deſertor, ſi ſe reſiſtiere.

84 No ſe conſiẽte abolicion en eſtos delitos.

85 El

85 El Iuez q̃ disimula,ò dilata el castigo de los desertores,cae en las penas dellos.
86 Refierense algunos lugares de Suidas,Polybio,y Tito Livio,que tratan de la misma pena.
87 Tito Scauro obligò a su hijo que se matasse, por la verguença de aver desamparado el lugar que le señalò.
88 Refierese vn lugar de Alex.ab Alexandro muy notable para el intento.
89 Refierense varios Autores,q̃ traen notables exẽplos de castigos destos delitos.
90 *L.1.in fine, C.de desert.lib.*12. se declara, y q̃ se puede entẽder de muerte dehorca.
91 La pena de la horca se llama informe, prepostera, fea, y la mas ignominiosa de todas,y porquè?
92 La palabra *Gladius*,ò *Pœna gladij*,tambien puede significar *Horca*.
93 Los Nobles,y Soldados,aunq̃ regularmente son essẽtos depenas infames,esso no se entiẽde en delitos q̃se tienẽ por tales
94 Cosroes Rey de los Persas desollò,y ahorcò a Necorago,por averse retirado con su exercito.
95 Los Cartaginenses crucificaron a vn Castellano que perdiò cobardemẽte el Castillo. Y Midas hizo lo mismo con los soldados que huyeron en vna batalla.
96 La pena de cruz solia reputarse por mas dura,y infame que la de horca.
97 La pena de quemar vivos era gravissima, y se dava à los desertores, ò a los que huian en la batalla.
98 Degollarlos era cosa ordinaria,aviẽdolos açotado primero con varas de vimbre. Refierese lo que hizo Apio Claudio.
99 Era como forma de qualquier vltimo supplicio,que precediessen açotes.
100 Refierense otros castigos que hizo Antonio Licinio Craso,y Augusto Cesar dezmando y dando racion de cebada à las squadras que huian.
101 Solian tambien passarlos por las espadas ò picas, y matarlos a pedradas, y oy los arcabucean.
102 La decimaciõ, como,y porque se hazia?
103 Livio la llamò costumbre militar, cuyo lugar y otro de Apiano se pondera.
104 La decimacion se avia olvidado algo en tiempo de Tacito, y quan vtilmente la renovò Lucio Apronio.
105 Los Alemanes hazian vn extraordinario castigo en los soldados floxos, y fugitivos,el qual se refiere con palabras del Tacito.
106 Otras vezes,aunque los dexavan vivos, era con penas mas infames, y duras de sufrir, que la muerte.
107 *Poltron* de dõde se dixo,y què significa?
108 Vsavase fangrar a los soldados temerosos por ignominia.
109 Los Espartanos ponian graves penas de infamia à los desertores y les hazian andar rapados a media barba.
110 Charondas Rey de los Tyrios,y Iuliano Emperador los mandaron vestir habitos de mugeres.
111 Sesoostris en sus trofeos pintava en figura, y habito mugeril a los que se dexaron vencer facilmente.
112 Aun el rendirse vivos despues de muchos combates, se tuvo por afrentoso:y traense exemplos dello,
L.postliminio D de captiv.& postlim.reversi se pondera,y exorna,ibid.
113 Solo el perder las armas,ò las vanderas era crimen capital:y no se dava postliminio en ellas.
L.3.§.miles, l.qui commeatus, §.arma, D.de re milit.& l.1.vers Nec idem D.de captivis & l.3.& 5.tit.25.part.2, se ponderan,y explican,ibid.
114 Appio Claudio,y otros castigaron severamente estas perdidas.
115 Era ordinario bolverse a entrar por las armas contrarias, por recuperar las suyas,como lo hizo M.Caton.
116 Hazaña de Garci Perez de Vargas en el cerco de Sevilla.
117 Epaminondas al tiempo de su muerte, pregũtò si estava en salvo su escudo?
118 Los Lacedemonios observaron esto en tanto grado, que las madres matavan a los hijos,si no lo cumplian.
119 Archiloco Poeta fue desterrado,porque en vnos versos persuadiò lo cõtrario
120 El Emperador Iuliano castigò con infamia à vn Tribuno q̃ perdiò la vãdera.
121 La perdida de las armas,y vanderas siẽpre se tuvo por grave,y porquè? Refierese vn lugar de Lampridio.
122 Dar, ò passar armas a los enemigos, es grave delito,y especie de *prodicion*.
L.2.C.quæ res export.non poss.& l.1.2.tit.5 part.5.& aliæ similes ponderantur,& illustrantur,ibid.
123 Los Romanos mediante estas leyes,y penas, mas vezes tuvieron necessidad de castigar a los animosos, que a los cobardes.
124 La Nacion Española es reputada por la mas leal,y belicosa del mundo.
125 Ay muchos exẽplos de Alcaides valerosos de España,y en particular se refiere el de D.Alonso Perez de Guzman el Bueno.

126 El Alferez de Olea defendió el estandarte con los braços troncados, y se dexò matar antes que entregarle.
127 El Conde Don Guillen Gomez de Galicia, defendiendo la Ciudad de Leon a los Moros, se atravesò en la parte del muro que derribaron, y no se quitò de alli hasta que le mataron.
128 Garci Gomez Carrillo les defendió el Alcaçar de Xerez, hasta q̃ le sacarõ dèl con garfios de hierro, rotas las carnes
129 El Castellano que entregò a Bugia año de 1555. fue degollado en Valladolid, quitandole primero las armas pieça por pieça.
130 Castigo que el Maestre de Malta hizo en vn General de quatro Galeras de su Religion.
131 Otro mas reciente de otros, que perdieron las Galeras de Cataluña, en cuya causa fue Fiscal el señor D. Fernando Pizarro de Orellana. Y alabase el doc to papel que escrivió en ella.

§. V.

132 El General, y Almirante son mas culpados, quanto son mayores sus cargos, y obligaciones.
133 El crimen de desercion, y dedicion se agrava por el grado de la milicia.
L. 2. §. *dare. & l.* 5. *D. de re milit.* se ponderan, y exornan, ibid.
134 El crimen læsæ Maiestatis es mas grave en los soldados, q̃ en otros, y porque?
L. famosi. 7. *in fine, D. ad leg. Iul. Maiestat.* se pondera y explica, ibid.
135 El oficio de los Generales no consiste solo en dar, sino en observar la militar diciplina, y refierese muchos Autores, que tratã de sus obligaciones.
L. officium 12. *D. de re militari,* se pondera, è ilustra, ibid.
136 Refierese vn lugar ilustre de Xenofõte.
137 Otro de Salustio.
138 Otro de Lucano, cuyos versos se traducen, por ser elegantes.
139 Otro de Claudiano, que no es menos grave, y heroico.
140 *L.* 4. 5. *& seqq. tit.* 23. *part.* 2. que tratan de las partes, y obligaciones de los Caudillos, se refieren, y explican.
141 Tomanse estas leyes de vn lugar de los Machabeos, y de otro de Ciceron, los quales se refieren.
142 Los Generales y Capitanes hã de obrar mas con los exemplos, que con los documentos, y refierense vnos lugares de Tito Livio.
143 Los soldados suelen ser tales como los Capitanes: y traese el Apotegma de Chabrias, que vale mas vn exercito de Ciervos, cuyo Capitan sea Leon, que al contrario.
144 Pyrrho dixo, que el mejor pifaro, ò trõpeta es el buen Capitan, que anima con su exemplo a los suyos.
145 Plinio dize, que el buen Capitan ha de ser como Eleboro, y porquè?
146 El General, pues lleva la gloria de la victoria, deve temer la culpa, y pena del vencimiento, segun Vegecio.
147 *L.* 9. *tit.* 23. *part.* 2. que dize lo mismo, se pondera, y exorna.
148 Ponderase vn lugar de Cornelio Tacito.
149 Las retiradas, ò rendimientos de los Generales siempre se han tenido por afrentosas: y refierese vn lugar, y exemplo de Iulio Cesar.
150 Don Lope de Acuña disuadió el rendirse Vulpian, porque no se dixesse, que se avia rendido vn Maesse de Campo Español.
151 El General, y Almirante en nuestro caso tuvieron mayor obligacion en lo referido, por el juramento, y omenage que hizieron.
152 Los que hazen omenage de guardar algun puesto, no pueden dexarle hasta la muerte, so pena della.
153 Iuramento ordinario que hazian los soldados, y sus varias formulas.
154 El juramento, y omenage referido obliga mas apretadamẽte a los Alcaides, ò Generales, q̃ desãpararon sus puestos
L. 3. *tit.* 18. *& l.* 3. *tit.* 24. *part.* 2. se ponderan, y explican, ibid.
155 Los Castillos, ò Fortalezas se llamã por metonymia, ò antonomasia, omenages, ò la Torre del Omenage, y porq̃?
156 *L.* 5. *tit.* 25. *part* 4. que dize, que omenage es, tornarse ome de otro, se explica.
157 Omenage, que significa, segun el Fuero de España.
158 Omenage quebrantado, que penas tiene, y si cae en las de perjurio?
159 Promessa por estas palabras: A FE DE QVIEN SOY, es juramento en los Nobles, segun la opinion de algunos.
160 Omenage, quan venerado, y resperado ha sido por los Nobles de España, y el exẽplo del Conde D. Pedro Anssurez.
161 Otro notable exemplo del Alcaide Marcos Gutierrez.
162 *L.* 20. *tit.* 18. *part.* 2. se explica a cerca de la forma, como se hade emplaçar los Castillos por los Alcaides, quando los

dueños dellos no los socorren.
163 Otro exemplo de Don Martin de Freitas Alcaide de Coimbra.
164 Otro de Don Pedro Ruiz de Sandoval, que llamaron Rostros de Puerco.
165 Otro de Pedro de Baeça Alcaide de Truxillo, por el Marques de Villena.
166 Otro de Francisco Hernandez de Avila, Castellano de Vtrech en Bravante.

§. VI.

167 El General fue de los primeros en esta desercion.
168 El Almirante, aunque no se desembarcò, se disfraçò para no ser conocido.
169 Lo mismo fue disfraçarse, que retirarse, y de la fuerça del argumento de lo semejante, ò equipolente.
170 Cincinato castigò al Cònsul Municio, porque se defendiò mas con el vallado, que con el valor.
171 Siempre se castigaron gravemente los que huyen primero en las batallas, y la razon de esto.
L. omne delictum, §. qui in acie, D. de re militar. y otras leyes de los Emperadores Griegos, que tratan desto, se refieren, y exornan.
172 Este delito era muy dañoso por el exemplo, y assi se procurava, q̃ su castigo se hiziesse a vista de todo el exercito, y refieresse vn lugar de Plutarco, y otros
173 Los Legisladores prudentes, no castigã tãto por lo q̃ se ha pecado, como por que no se peque adelãte; y q̃ por esso las penas graves se llaman Animadversiones, Exemplos, y Paradigmas.
174 Refiere se la razon q̃ dà Vegecio del daño que causan los primeros q̃ huyen.
175 Ponderase la ley del Deuteronomio, que mandava pregonar antes de entrar en la guerra, que se bolviessen a sus casas los temerosos. Y como se halla praticada en el libro de los Iuezes, y en el de los Machabeos.
176 Pruevase, que en los Capitanes es mucho mas grave esta culpa, por el mayor daño que pueden hazer con su exemplo, y que siempre se sigue mas facilmente el malo, que el bueno.
177 Vegecio tiene por forçoso, que si desconfia, ò huye el Capitan, hagan lo mismo los soldados.
178 Marco Antonio huyò entre los primeros por seguir a Cleopatra, y es gravemente notado por ello.
179 Ovidio reconoce el mismo peligro con el simil de las abejas.
180 Las conchas tienen su Capitan, que las guia, y cogido este, facilmente las cogen a ellas.
181 El Piloto no puede sin culpa desamparar la Nave, aun en bonança, ni el Alcaide el Castillo, quanto mas en tormenta, ò peligro.
182 *L.* 21 *tit.* 18. *par.* 2. que dize, que el Alcaide ha de ser el postrero q̃ salga del Castillo emplaçado, se põdera, y explica

§. VII.

183 Ponderase otra circunstancia agravante, que se saca de la calidad, y nobleza de los reos.
184 Los Nobles, solo por serlo, deven tener mas animo, valor, y verguença.
185 Los cargos graves, siempre se deven dar por esta causa a los Nobles, y refieren se algunas leyes de Partida, que assi lo requieren.
186 Los cargos, y oficios de guerra, se deven especialmente dar a hõbres Nobles. Y ponderase la *l.* 4. *tit.* 23. *part.* 2. que habla de los Caudillos.
187 *L.* 2 *tit* 21. *par.* 2. se pondera, y explica: la qual parece, que requiere que sean Nobles todos los soldados.
188 *L.* 6. *tit* 18. *part.* 2. que requiere en los Alcaides de los Castillos, y aun en sus Teniẽtes Nobleza de parte de padre, y de madre, se ponderan, y exornan.
189 Hidalgo podrà ser el que tiene Nobleza de parte de padre, pero Noble no, si le falta de parte de madre, *ex l.* 3. *tit.* 21. *part.* 2. *& alijs.*
190 *L.* 3. *tit.* 24. *part.* 2. que dize, que el Almirante sea de buen linage, se pondera, y declara.
191 Buen linage se dirà que tiene, el que es Noble de padre, y madre.
192 Presumese de los Nobles, que en todos casos tendràn honra, y verguença, y temeràn la infamia.
193 Los Cavalleros del Habito de Santiago, solo por serlo, jurã, y professan de morir peleando en defensa de su ley, y su Rey.
194 El Noble aunque pueda no ha de huir si otro le provoca a pendencia, y puede matarle por su defensa.
195 El herirse, ò matarse vno a si mismo, es reprobado en todos, y mucho mas en los Nobles, y soldados y porque?
L. si quis 38. *§. fin. de pœn. & l. omne delictum, §. qui se vulneraverit, D. de re mi-*

lit. se ponderan, y explican, ibidem.
196 El General se dió a sí mismo vnas heridas en la prisson, y lo que se puede inferir deste caso.
197 Qualquier delito de los Nobles, que desdize de sus obligaciones es mas culpable, y punible, y porquè?
198 Los delitos de la fuga, ó desercion de la guerra, ó perdida de las armas, son mas graves en los Nobles.
L. quædam 14. *D. de pœn. & l.* 2 *de re milit.* se ponderan, y explican, ibid.
199 El crimen de prodiciones mas grave en los Nobles, y en Francia los ahorcan por él, en horcas mas altas, aunque en España se vsa mas degollarlos.
200 El trasspassar, ó contravenir las ordenes, ó mandatos del Principe, es mas grave delito en los Nobles.
201 *L.* 2. *tit.* 28. *par.* 7 q̃ pone mayor pena a los Nobles por la blasfemia, y la razon en que se funda, se põdera, y exorna.
202 *L. vlt. tit.* 21. *part* 2. q̃ trata de los delitos en q̃ los Nobles han de perder la Cavalleria, y la vida, se põdera, y explica
203 Exautoracion, ó degradacion de los soldados, y Nobles que delinquian contra la Cavalleria, como se hazia?
L. 2. §. 2. *de his qui notan infam.* y otras que hablan de la exautoracion, ó ignominiosa mission de los soldados, se ponderan, è ilustran, ibidem.
204 Refierense varias formas, que en estos actos se vsavan por los Romanos.
205 Vsavase muy de ordinario quitarles las espuelas, la espada, y otras pieças de armas, en la forma que lo dize nuestra ley de Partida.
206 Ponderase vna ley de Francia, que refiere Pedro Gregorio.
207 Francisco I. Rey de Francia, exautorò, y castigò gravemente a Mosiur de Franghet, porque entregò a Fuenterabia.
208 El Castellano que perdiò a Bugia, como fue degradado, y castigado.
209 A los Cavalleros de las Ordenes Militares les quitan los Habitos antes de ajusticiarlos, y traense algunos exẽplos
210 En Francia se pratica lo mismo en los Cavalleros *Torquatos*, ó de la Orden de San Miguel.
211 Los Clerigos, que son Soldados de la milicia Celestial, se degradan a imitacion de los terrestres.
Cap. degradatio, verſ. Actualis verò, de pœn. lib. 6. se pondera, explica, y exorna, ibidem.
212 Los suezes malos, y barateros, suelen ser degradados, y como? Refierese, y ilustrase la *l.* 1. *ad leg. Iul. Repet. in C. Theod.*
213 Los Dotores tambien suelen ser degradados, y como?

§. VIII.

214 Las leyes nunca ponen pena, donde no precede dolo, ó culpa.
215 Escusas de los reos por la desgracia, caso fortuito, ó fuerça mayor.
216 Los casos fortuitos, y lo que se haze por causa de vrgente aprieto, ó necessidad, no se suele imputar en culpa, ni en pena.
217 Ponderanse los consejos de Panormitano, Imola, Socino, Decio, y Grato, que tratan de la escusa del miedo, y fuerça mayor.
218 La Ciudad cercada se puede rendir sin culpa, si no tiene orden de defenderse, ni espera socorro.
219 La desercion, o dedicion que carece de dolo, no es punible, y el miedo justo basta para escusarla, como lo pratica ron los Romanos con los Sutrianos.
220 El que se retira, ó entrega por mas no poder, no incurre en pena, aũque dexe a su Rey, ó su General en peligro.
221 Por cuerdo se deve tener el q̃ escusa ocasiones desesperadas, y se guarda para otras en q̃ pueda ser de provecho.
222 Qualquiera puede escusar por qualquier via no caer en manos del enemigo, y es visoñeria arrojarse con temeridad a la muerte, y prudencia, y valor ceder, y retirarse a su tiempo.
223 Ciceron reprehende a Calicratidas, y Cleombroto por esta causa.
224 Los Varones constantes, y valerosos han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida.
225 Baltasar de Aiala culpa a los temerarios y escusa mediante equidad al Alcaide que se rinde a mas no poder, no obstãte el rigor de la ley de Partida.
L. milites 12. *& l. fin. D. de custod. reor.* se ponderan, y exornan, ibid.
226 Los Romanos absolvieron a M. Livio, y a Lucio Attilio por las causas referidas
227 Los Venecianos por la mesma razon al Alcaide que entregò al Turco la fuerça de Escora.
228 Gregorio Lopez, y Humada su Adicionador, escusan al Alcaide, quando se rinde por violẽcia del enemigo, y no se halla culpa que poder imputarle.
229 Refierese el tratado q̃ sobre este punto escriviò el Dotor Antonio Alvarez, y como

como le dividió, y que concluye en que es necessario preceda culpa para castigarle.

230 Dexarse matar sin provecho, es pecado mortal, y este no se puede permitir, ni hazer, ni aun el venial, por todos los intereses del mundo.

231 Quando igualmente ha de suceder el daño, aora se defiéda, aora no el Alcayde, se purga la culpa de no defenderse.

232 *L. si vehenda, §. si ea conditione, D. ad l. Rhod. de iact. & l. si alius 7. §. est & alia*, se ponderan, y exornan, ibid.

233 Si el vassallo dexa à su Señor en peligro, dõde es cierto, q̃ aunque èl le assista ra, avia de peligrar, se escusa de pena

234 Geronimo Fracheta pone tres casos, en que se escusan los que entregan los Presidios.

235 El que haze, dispone, ò previene lo que deve, segun la ocasion, ò aprieto en que se halla, no incurre en pena, aunque despues salga mal el efeto.

236 Ponderase la decision Neapolitana de Carlos de Tapia, en el sucesso del Castellano de Manfredonia.

237 El robo, ò salteamiẽto violento en tierra se tiene por caso fortuito, y en el mar los assaltos, y corsos de los Piratas

238 El Maestre, ò Capitan de vna nave se escusa, si la perdió por invasion de Cossarios, a los quales no pudo resistir.

239 Es opinion de muchos, que basta q̃ prueven el caso para escusarse, y quien dixere que tuvieron dolo, ò culpa, se lo ha de probar.

240 Las invasiones de Piratas, y otros infortunios del mar son muy ordinarios.

241 Los delitos mas graves, y que tienen mayores penas, requieren tambien mayores probanças: y la calamidad escusa la culpa.

242 Los Romanos no soliã castigar a los Generales, que por temeridad, ignorancia, ò desgracia perdian algunas batallas; y exemplos dello.

243 En la causa de Spurio Servilio se declarò, que no era justo condenar a los Capitanes por infortunios.

244 Caio Terencio Varron en lugar de castigo recibiò gracias, porque huyendo, salvó parte del exercito de la rota de Cannas.

§. IX.

245 Mayor vitoria es vencer a vno con sus armas, ò razones.

246 El caso fortuito no escusa, quando precede culpa.

247 El Alcaide del Castillo, ò Carcel no puede alegar caso fortuito, violẽcia, ni desgracia, quando precedieron culpas.

248 Ponderase el insigne consejo q̃ de Oldrado, que carga el daño, y la violencia al Alcaide, que lleva salario por guardar el Castillo.

249 Al Castellano, y a otro qualquiera q̃ recibe salario por guardar vna cosa, le incumbe el probar, que el daño, ò caso fortuito que en ella sobrevino, no fue por su culpa.

250 Martino Laudense, y Boerio se ponderan por la misma opinion.

251 Lahita, Capitã Frãces, como fue castigado, porq̃ entregò vn castillo a Genoveses

252 El que no antevè, y previene lo que otro prudente, y diligente previera, y previniera, comete culpa.

L. si putator, D. ad leg Aquil. y otras semejantes, se ponderan, y exornan, ibid.

253 El General tuvo avisos de enemigos, y no avia de salir del Puerto, si no se hallava con fuerzas de resistirlos.

254 Deviò llevar barcos delante para reconocer, y prevenido lo q̃ se avia de hazer en su Flota en caso de enemigos.

255 Yerra mucho quien reserva el tomar acuerdos en el aprieto, y porquè?

256 El entendimiento, y las fuerzas se debilitan en la ocasion del miedo repentino, y lo que prevenido pudiera ser de provecho, precipitado se convierte en daño, y peligro.

257 *L. 6. tit. 23. partit. 2.* se refiere, y exorna.

258 Torpe es en el Capitan dezir: *No pensè*, y *Quien pensara?*

259 Aun lo que se piensa que no ha de suceder, se ha de prevenir, y porquè?

260 La *l. 9. tit. 24. partit. 2.* se refiere, y pondera.

261 El que governa ha de ser muy prevenido, y recatado, y no pensar que duermen los enemigos.

262 El consejo es miserable, è infructuoso, quando yà se està sintiendo el daño.

263 Las prevenciones, y municiones de guerra se han de hazer en la paz, y con espacio; porque los sucessos repentinos, aun a los valientes desmayan.

264 El Maestre de la Naye no se puede quexar de la tormenta, ni el Governador de la perdida de la Ciudad si procediò culpa, ò descuido suyo.

265 Calicraridas no pudo valerse de los cõsejos, ò medios cõ que pretendiò salvar su armada, por aver sido tardos,

266 El q̃ tiene alguna cosa à su guarda, y cuidado, ha de ser muy vigilante, por no caer en el peligro, y pena de lo contrario

267 La *l.2.tit.18.part.2.* en el principio donde trata del gran cuidado, y vigilancia que ha de tener el Alcaide del Castillo, se pondera.

268 La palabra, *Culpa*, quando se pone simple, y absolutamente, comprehende tambien la levissima.

269 El Alcaide, ò Maestre, y qualquiera q̃ lleva salario por la guarda de alguna cosa, deve poner exactissima diligẽcia, y pagar la culpa, aũque sea levissima.

270 Las leyes del Reino dàn por traidor al Alcaide que pierde el Castillo, aunque sea por negligẽcia, ò por engaño.

271 La culpa lata no se equipara al dolo, y menos la leve, ò levissima, para imponer penas corporales.

272 En delitos militares, y otras materias graves, y publicas, qualquier culpa, ò negligencia es capital.

L. milites 12 & 1 final. de custod. reor. se declaran, y exornan.

273 Gneo Lolio, y Lucio Sextilio fueron cõdenados capitalmẽte, porque no acudieron presto à apagar vn incendio.

274 El centinela que se duerme, ò descuida, puede ser despeñado. Y como le castigò Epaminondas.

275 La guerra es llena de aventuras, y el yerro dellas no se puede emendar, y assi es justo que se castigue mucho.

L. 5 in fine, l.8 tit.23 part.2. se ponderan, y xornan, ibid.

276 Las guerras, y cosas del mar aũ son mas inciertas, y peligrosas, que las de la tierra; y assi conviene que aya en ellas mayor recato.

L. vlt. tit.24. & l.9. tit.27 part.2. se ponderan, y illustran, ibid.

277 Seneca y Vegecio pintan bien las mudãças, y peligros del mar, y lo q̃ es necessario prevenir para las guerras navales

278 Los Carraginenses castigavan con gran rigor qualquier perdida de la guerra

279 Magon, Capitan Carragines excelente, fue crucificado, por q̃ perdiò vna batalla, en q̃ le notaron algun descuido.

280 Lanfranco Barberino, y otros Capitanes de vnas Galeras Genovesas, fueron castigados rigurosamente, por averlas varado en tierra, sin ponerse en defensa, y dexado que las ocupassen los Venecianos.

281 Los Venecianos castigaron a otro por inadvertido, porque perdiò dos Galeras por vn engaño que le hizieron los Anconitanos.

282 Thomas Viaro fue puesto en carcel perpetua por los mismos Venecianos, porque perdiò otras cinco Galeras.

§. X.

283 Està probado, que los reos no guardaron sus ordenes, è instrucciones.

284 No carece de dolo quien excede los mandatos del Superior.

L. non potest 199. D. de regul iur. se ponderan, y explican, ibid.

285 En la guerra aun los buenos sucessos se deven castigar, si se hizo algo contra lo prohibido.

L. 3. § in bello & l.13. tit.18. part.2. se ponderan, y exornan, ibid.

286 Refierense los exemplos de Postumio, Torquato, y Epaminondas, q̃ mataro̅ a sus hijos, bolviẽdo vitoriosos, por aver excedido los ordenes militares.

287 Pruevase contra Tiberio Deciano, que so̅ justos estos rigores, por lo mucho q̃ importa la obediẽcia en lo militar.

288 El delito precedente no se purga, ni escusa por el sucesso prospero subsiguiẽte, y ponderase vn lugar de Tacito.

289 Quien no sale del Puerto en el tiempo que deve sin justa causa, falta los daños, y riesgos que sobrevienen.

290 Ponderase por grave la culpa de aver llevado, y traido las Naos de Armada muy cargadas, y embalumadas.

291 Refierense los capitulos de instruccion que prohiben esto, y las penas dellos.

292 Ponderase vna cedula del año de 1588. que prohibe con graves penas el cargar, y mercanciar los Generales, y Almirantes.

293 El Maestre que pierde la Nave por llevarla sobrecargada, deve pagar los daños del naufragio, y en duda se entiẽde averse perdido por esta causa.

294 En las Naves de armada es mas cierto lo referido, y porquè?

295 Filipo, y Scipion tuvieron gran cuẽta de q̃ los soldados llevasse pocos axuares

296 Caio Mario no permitia à sus soldados cargar mas de lo que pudiessen llevar en la punta de la lanca, y porque se llamaron, *Mulos Marianos.*

297 *L.1. vers. E por ende tit.22. partit.2.* se pondera, y explica.

298 Ciceron, que carga permite en los soldados, y pone las armas por parte de sus miembros.

299 Alexandro Magno mandò quemar las rique-

riquezas,y despojos,que eran de embaraço a su exercito.

§. XI.

300 Ponderase la culpa de aver llevado algunas Plaças en criados;y muchas,ò las mas en passageros, y gente sin provecho.

301 Refierése los capitulos de las instrucciones,q̃ prohiben esto cõ graves penas.

302 Que lo mismo està dispuesto en derecho,y porque se llaman *Numeros*, las listas de los soldados.

303 *L.vlt.§ pro limitaneis*, que trata deste delito,se pondera,y exorna.

304 El mentir Plaças,ò servirse de los soldados en vsos particulares, es grave delito en los Capitanes, y por èl fue condenado L.Poltumio.

305 *L.9.tit.18.par.2.*se pondera,y explica.

306 No se admite disculpa al Alcaide, que no tuvo los soldados,vitualias,y municiones que devia.

307 Refierese el exemplo de Vasco Perez, Alcaide de Gibraltar,que fue condenado,porque sisava el numero de los soldados.

308 Los Soldados, Artilleros, y Marineros q̃ se escogen para las armadas, se ha de procurar que sean diestros, y examinados, porque sino, antes danan, que aprovechan.

309 Antiguamente entre mil se escogia vno para soldado, y por esso se llamaron *Milites*.

310 Mas valen pocos soldados viejos,y exercitados, que muchos visoños,y gẽte de pueblo,y el esfuerço,q̃ el numero

311 Alexandro,Cortès,Pizarro, y otros con pocos soldados viejos, y bien disciplinados, vencieron innumerables contrarios,que no lo eran.

312 Quan dañoso es alistar para soldados a los passageros, y oficiales mecanicos, y el poco cuidado que se tiene en assentar plaças.

313 El que no lleva en su nave, ò armada Soldados, Artilleros, y Marineros idoneos,y examinados,no tiene disculpa,y deve pagar los daños.

314 Persio dize, que es falta de verguença confiar la nave a los que no entienden del ministerio de la mariaeria.

315 Cada vno se deve ocupar en su arte, y puede ser castigado el q̃ vsa el ageno

§. XII.

316 ponderase la culpa de no ayer exercitado la milicia, ni dado nombre para la flota.

317 Esta culpa en qualquier ocasion es punible, y en esta mucho mas por el mal sucesso.

318 El oficio de vn General consiste en dar, y observar la diciplina militar,y desvelarse en esto.

319 Alexandro, y Carlo Magno, como quebrantavan el sueño de noche.

320 Exercito tomò nombre del exercitar de los soldados.

321 LosRomanos cõ solo el cuidado de exercitar su gente vencieron el mundo.

322 *L.5. verf. E sabidores, & l. . ad fin tit.18. par.2* se ponderan,y exornan.

323 Ponderase la novela de Iustiniano, y vn lugar de Casiodoro para el mismo intento.

324 Otro insigne de Seneca.

325 El dano q causò este descuido en nuestro caso,y que no se escusa con el temor,antes es como *prodicion*, segun Natal Comite.

326 Que no fue menos culpable el no aver dado el *Nombre*,y daños que desto se siguieron.

327 Siempre es muy conveniente conocer los designios del enemigo, y que èl no alcance los nuestros.

328 En no se guardando los preceptos militares todo se descompone, y vnas cosas son ruina de otras: ponderase para esto vn insigne lugar de Livio.

§. XIII.

329 Ponderanse las culpas de los cargos XII.XIII.y XIV.

330 Ponderanse los capitulos de la instruccion, que dizen como se han de reconocer los navios de enemigos, y se ha de llamar a Consejo.

331 Que no puede el General,ni sus Ministros alegar, ni pretender ignorancia de estos capitulos.

332 La razon, y consejo son las artes proprias de vn General segun Tacito.

333 Agesilao dixo, que lo que mas ilustra a vn General es la osadia, y el consejo,y que esto,aunque raras vezes se junta,es justo que se procure.

334 *L.4.in fine.tit.21.part.2 & l.5 tit.22 eod part.*que trata del saber,y prudẽcia de los Caudillos, y de como han de tomar consejo se ponderan,y exornã.

335 *L.13.y 14.tit.1 . part.2* que tratan de la sabiduria,maestria y consejo que hã de tener los Almirantes,Capitanes,y

Non-

Noacheros en cosas de mar, se ponderan, y exornan.

336 Quien no tiene buen consejo por sí, ni le sabe pedir a otros, será ruina de su persona, y exercito.

337 Mas obra en la guerra la prudencia, y consejo, que el valor, y esfuerço de los soldados.

338 Alexandro respondiò, avia conquistado el mundo en tan breve tiempo, con buenos cõsejos, y arte militar; y pruevase q̃ esto puede, y suele vẽcer la malafortuna

339 No le disculpa al General la junta q̃ dize aver hecho en su Capitana, y porquè?

340 Los cõsejos apresurados, y turbados cõ la vista del enemigo, no son de provecho, ni se oyẽ cõ los clamores del vulgo

341 Refierese lo que passò cerca desto en el caso presente.

342 Los que goviernan no se han de dexar llevar por vozes, ni aclamaciones del vulgo.

343 Deviò llamar a consejo el Almirante, Capitanes, y Pilotos, y gente de̊ cuenta de las demàs Naves.

344 Lo que el Almirante sintiò de que no le llamassen a consejo, y de la errada resolucion de ir a Matanças.

345 La misma quexa, y estrañeza tuvo Hernãdo Guerra, dueño de la Nao Nuestra Señora de la Antigua, hõbre muy platico

346 En las cosas de guerra, y mas tan graves como esta, se requiere mucho consejo, y de muchos, y el General los ha de oir, y escoger el mas conveniẽte, como si juzgara vna causa civil.

347 El Emperador Alexandro Severo hazia con mucho cuidado cõsejos de guerra, y que personas juntava para ellos, y lo que les preguntava.

348 En todas las cosas graves requiere el derecho, que se consulten los Sabios del punto que se trata, y se escusan los q̃ piden, y siguen buenos cõsejos, y vàn perdidos los que no lo hazen.

349 Que aunque se huviera tomado buẽ consejo en el caso presente, es grave la culpa en no le aver sabido disponer, ni executar como convenia.

350 El General no diò orden para echar la plata à la mar, aunque huviera sido tan facil, ni para otra cosa alguna, y lo q̃ los testigos dizẽ de su desmayo, y turbaciõ

351 Ciceron llama *Beberia*, ponerse en el daño, y peligro que se procura evitar, ò en otro mayor, y mas cierto.

352 El Piloto, ò qualquier otro que dexa el camino, ò navegaciõ ordinaria, y echa por derrotas, y Puertos no conocidos, comete culpa grave, y paga los daños.

353 Tuvo obligacion el General, pues no sabia el Puerto de Matanças, de echar delante algunos barcos para sondearle, y reconocerle.

354 Ponderase la grave culpa de no aver sabido quemar los Navios, aunque huvo tanto lugar para ello.

355 Los de Sagũto se quemarõ a sí, y a sus teforos, por no caer en manos de Anibal.

356 Pescenio Nigro Emperador, no consentia que sus soldados llevassen dineros consigo, porque no se enriqueciessen cõ este despojo los enemigos *L. Divus 6 de bonis damnator.* se explica, y enmienda, ibid.

357 Algunos Emperadores tuvierõ por mejor govierno dexar que llevassen muchas riquezas, y sus mãcebas, por que peleassen con mayor animo.

358 Como se quemò vna Flota muy rica, que estava en Cadiz, porque no la tomasse el Inglès.

359 Los Cartaginenses crucificavan al Capitan q̃ tuvo, ò tomò mal consejo en la guerra, aunque tuviesse buen sucesso.

§. XIV.

360 Ponderase la culpa de no aver hecho resistencia alguna al enemigo.

361 Ponese la comprobacion desta culpa, y los capitulos de la instruccion, que se contravinieron en ella.

362 A quien no se pone en defensa, ni hazẽ de su parte lo que puede, ò deve, no le escusa la violencia, ò invasion de enemigos, por grande q̃ sea, y ponderanse las palabras de Bellino, y Ayala.

363 Pruevase que Bartolome Humada, que se alega en contrario, es desta misma opinion.

364 Refierẽse las autoridades de Baldo, Boerio, y otros, que dizen lo mismo.

365 Angelo tiene por gravemente culpado al Castellano q̃ huye en viẽdo la vendada, ò trõpeta del enemigo y porquè?

366 El Arrendador que no siembra, y cultiva la heredad como deve, no puede pretender descuento por esterilidad, ni otro caso fortuito.

L. ex conducto. 6 cùm quidam. l. si merces, 5 conductor, D. locat. se ponderan, y exornan, ibid.

367 El Pastor que en viendo al lobo desampara el rebaño, es mal Pastor, y traese vn lugar insigne de Tertuliano.

368 Dios (aunque puede) no haze siẽpre mila-

lagros,ni favorece a los q̃ no se ayudã.

369 Ponderase el exemplo de San Pablo en los Actos de los Apostoles.

370 Siempre se ha tenido por cobardia,huir del enemigo antes de verle el roſtro. *Cap.1.in fin.de renunt.*ſe pondera,y exorna,ibidem.

371 El oficio de los Generales, y Capitanes es, animar ſus ſoldados,y no deſconfiar, ni deſeſperar en los caſos arduos,ni en los adverſos.

372 La fortuna cede,y ſe rinde a los Capitanes,que en los aprietos mueſtran valor,y conſtancia.

373 *L.1.in fine,tit.2.p.2.*que dize: *Que el buen eſfuerço vence la mala andança,* le ponderа,y exorna.

374 Cornelio Tacito pone por ſeñal del valor, ſaber luchar,y eſperar contra la ſiniestra fortuna.

375 Demoſthenes afea mucho la flaqueza,y rendimiento,y porquè.

376 Emanuel Duque de Saboya, dezia, que el mejor cõpañero en los peligros, es el coraçon fuerte,y alẽtado;y Ceſar, q̃ la fortuna ſe hade ayudar cõ induſtria

377 Los que ſe rinden al miedo,hazen coſas torpes,y feas.

378 Propone ſe la eſcuſa que puede alegar el General, de que no ſe avia de poner a peligro, ſin eſperança de buen ſuceſſo,y refiereſe el dicho de Antigono,y otro de Demoſthenes,con que ſuelen eſcuſarſe los que ſe retiran.

379 Repruevaſe la ſentencia de Demolthenes,con otra de Tertuliano.

380 Pruevaſe, que no es licito huir, quando ay obligaciõ de vencer, ó morir,y puede ſer vergonçoſa,ó culpable la fuga.

381 Poderaſe el lugar,y hiſtoria de los Macabeos,dõde Iudas con ſolos ochocientos ſoldados diò batalla à infinitos contrarios,i pruevaſe,q̃ no pecò enello,yporq̃

382 El vencimiento no conſiſte tanto en el numero,como en el eſfuerço de los ſoldados, y buen orden, y exemplo de ſus Capitanes.

383 A quien haze guerra con juſta cauſa,ſuele Dios de ordinario dar la vitoria.

384 Refiereſe el exemplo de Iulio Ceſar, y como animò a ſus ſoldados en vna ocaſion apretada.

385 Cornelio Tacito como retrata à vn General,y lo que deve hazer quando ſiẽte turbado,ó acobardado ſu exercito

386 Del cuidado que deven tener los Capitanes en animar ſus ſoldados con palabras,y obras,eſtàn llenos los libros.

387 Las compañias de a pie ſe llamã *Cohortes*,porq̃ los Capitanes las exhortavã. *L.22 tit.23.par.2.*ſe refiere,y exorna,ibid.

388 La defenſa es natural,y enciende el corage,y eſcuſa el ponerſe en peligro.

389 Los peligros,y ocaſiones arduas y apretadas, requieren conſejos, y reſoluciones oſadas.

390 El miedo de la guerra,ſuele hazer mas daño que ella.

391 Los que mas temen,ſon los que mas peligran,y en tales caſos el mejor muro es el atrevimiento.

392 La huida no remedia,antes acerca,y aumẽta los daños q̃ recelamos,y porq̃?

393 LosGenerales nunca han de conſentir q̃ ſu exercito ſe ponga en huida,ſin ordẽ, ydesbaratado,y losdaños de lo cõtrario

394 Muchas vezes no ſalen ciertos los poderes,y temores que recelamos del enemigo,y aſsi no conviene deſmayar antes de conocerle.Refiereſe vn inſigne lugar de Seneca.

395 En medio de nueſtros recelos,y temores,devemos conſiderar que el enemigo no los tiene menoresde noſotros,lo qual importa mucho para deſpreciarle

396 Refiereſe para eſtovn inſigne apotegma deAgis,Capitan de los Lacedemonios

397 Pruevaſe con los autos deſte proceſſo,q̃ el enemigo tenia mucho miedo a los nueſtros y que aun no ſe atrevia a llegar a las Naves, aun deſpues de averlas deſamparado.

398 Mas turbò a los nueſtros el recelo,y temor vano, que el verdadero valor del enemigo;y que eſta eſcuſa no la admite el Derecho.

399 Satisfaceſe otra eſcuſa del General, de que no pudo pelear, porque ſe le huyeron los ſoldados.

400 Errò en averlos dexado acercar a tierra, porque con eſſo era cierto, que avian de huirſe,y perder el brio.

401 Siempre ſe han de procurar poner los ſoldados en parte donde vean que han de morir,ò vencer.

402 La neceſsidad expele la cobardia, y la deſeſperacion aumenta el corage, y ſuele ſer cauſa de la vitoria.

403 Refierenſe exemplos deſſo, y en particular el de Quinto Metelo.

404 Iuſtino dize, que los Locrenſes vencieron a los Crotonienſes,por aver peleado como deſeſperados.

405 Siempre en las guerras navales ſe ha de procurar tener la armada en mar ancha,y abierta, y la cõtraria echarla à la coſta,y porquè?

§. XV.

406 No ay escusa q̃ baste para no aver muerto en sus Naves, y por defensa dellas.

407 Que esta culpa està bien ponderada, y probada en los cargos del General, y Almirante. Y quanto la notaron, y afearon los enemigos.

408 Quando de derecho comun pudiera tener alguna escusa el Alcaide que pierde el Castillo sin morir en èl, y por èl, de derecho del Reino no la tiene.

409 Las leyes, fueros, y exemplos de España requieren expressamente defender, ò morir.

410 *L.6.tit.18.part.2. l.1.tit.13.lib.8.Recop. & l.vlt.tit.19.lib.4.fori*, se ponderan, y exornan.

411 *L.7. & 13.tit 18. part.2.* ponen pena de traidor al Alcaide que dexa el Castillo, aunque sea con honesto color, y aunque fuera dèl sea preso, ò muerto por los enemigos.

412 *L.16.tit.18.part.2.* requiere q̃ el Alcaide que salió del Castillo con justa causa, buelva à morir en èl, y por èl, si sabe que se le han cercado los enemigos.

413 Las leyes de nuestro Reino ponen por condicio el defender, ò morir, y esta se ha de cumplir en forma especifica, aunque parezca rigurosa.

414 El Alcaide que recibe en guarda el Castillo, ò el General la Armada con este cargo, no tiene de que agraviarse si se le pide su cumplimiento.

415 Oldrado defiende el rigor de las leyes de Partida, y parece que las avia visto, y las llama derecho de Nobles.

416 Oldrado, y otros son de parecer, que puede el Castellano dexarse descomulgar, antes que entregar el Castillo a otro, que aquel de cuya mano le recibiò.

417 La descomunion es muerte del alma, y se tiene por pena capital, y mas grave que la del cuerpo.

418 Refierense las palabras de Coterco, Belino, y Bobadilla, que son de la misma opinion, y los exemplos que traen remissivè.

419 Refierense las palabras de Humada en comprobacion de la misma sentència.

420 Exemplo notable de Martin Vazquez de Acuña, sobre el cumplimiento de su omenage.

421 Azevedo tiene por justo, y pio este fuero de España, y considera algunas razones en su defensa.

422 La salud, y biẽ publico se prefiere al particular, aunque sea con alguna dureza, ò agravio.

423 Por defender la Patria se puede, y deve aventurar la vida, y esto no es impiedad, sino fortaleza, y suma justicia.
Cap.fortitudo 23 q.3. se refiere, y exorna, ibid. *& num.425.*

424 De nuestros miẽbros, y acciones es mas dueño la Patria, que nosotros mismos

425 Refierese la opinion de algunos, que tienen ser licito exponerse vno a muerte cierta y evidente por el bien publico, y en que se fundan?

426 Refierese otra mas segura, de que por lo menos se puede exponer a qualquier peligro de muerte, por grande que sea. Y sus fundamentos.

427 Traese el exemplo de Eleazaro, referido en los Machabeos.

428 La Escritura, y los Santos celebrã la hazaña de Eleazaro, y en que se diferenciò de la de Sanson.

429 Los que curan apestados, y dàn fuego a las minas de polvora, ò se buelan en los Navios, como se escusan?

430 Los que mueren peleando por la Pàtria, viven perpetuamente en la gloria. Y fama que alcançan, y dexan. Y los èferos que resultã dello en derecho.
§.1. vers Et constat, instit.de excusation se pondera, y exorna, ibid.

431 Ciceron dize, que tienen lugar diputado en el Cielo con eterno descanso los q̃ mueren peleando por la Republica.

432 *Cap.omnium vestrum 23.q.5. cap omni timore 23.q.8.* con otros que dizen, que los que mueren en guerra justa se vàn al Cielo, se explican, y exornan.

433 *L.12.& l.6.tit.18.& l.10.tit.23.part.* que tratan de como los Capitanes, y Cavalleros hã de estimar mas la fama, que la vida, y passar, y sufrir trabajos, y peligros, se ponderan, y explican.

434 La honra, fama, y buen nombre, valen mas que la vida, y hazienda.

435 Refierense dos lugares insignes de Ciceron en sus Filipicas.

436 Los Generales, y Capitanes tienen obligacion de reparar mas en ganar fama con su muerte, y porquè?

437 Virgilio llama muerte hermosa la que sucede a vn Capitan peleando en la guerra: y como se entiende esto por Seneca, y Platon.

438 Refierese vn Emblema de Camerario, en que dió a entender doctamente lo referido.

439 Los Lacedemonios tenian ley de morir, primero que huir en la guerra. Y la carta que escriviò Brasidas a los Ephoros en esta razon.

440 Los Atenienses juravan lo mismo en el Templo de Aglaura, y la forma deste juramento.

441 Estas leyes se parecen a las de nuestras Partidas, y Iusto Lipsio las llama duras, pero vtiles, y de buenos efetos.

442 Los exemplos suelen mover mas, que las razones, y autoridades.

443 Refierense los de los Saguntinos Numantinos, Attapenses y otros remissivè.

444 Iudas Macabeo tuvo por mayor gloria morir peleando, que vivir escusando la batalla.

445 Hazaña, y valor de vn Capitan de los Persas en vna batalla naval.

446 Otra de Periarco, Capitan de los Lacedemonios.

447 Cecilio Paulo se dexò matar en la rota de Canas porque no se dixesse que vivia despues de tan gran infortunio.

448 Lucio Pinario matò a los Ciudadanos que le persuadian que entregasse la Ciudad, y Alcaçar de Etna en Sicilia.

449 Fulcaro, Capitan de Narsete, viendose desbaratado en Alemania, quiso mas morir, que esperar la reprehension de su General.

450 Soliman Turco, honrò mucho a Nodafto, porque defendio bien la fortaleza de Buda, y castigò a los soldados que se le entregaron.

451 El Dandulo, Capitan Veneciano, quiso mas morir cabe sus vanderas, que dexarlas desamparadas.

452 Pedro Martinez, Alferez de Baeça, como defendiò el pendon a los Moros, y honras que por ello recibieron sus descendientes.

453 Vn soldado Romano cortadas las manos arrancò a bocados las narizes, y orejas de su contrario.

454 El General Pedro del Pulgar, quiso mas morir en su Almiranta, viendose a pique, que desampararla, aunque pudo salvarse.

455 Siempre han sido honrados, y alabados los que mueren en esta forma, y vituperados, y castigados los que han hecho lo contrario. Y exemplos dello remissive.

456 Los Romanos no quisierõ recibir ocho mil soldados, que se dexaron rendir, y prender de Anibal en la batalla de Canas.

457 Vasco Perez, Alcalde de la fortaleza de Gibraltar fue notado y castigado por no averse dexado morir en ella, sin embargo de sus escusas.

458 Los Pisanos castigaron con gran rigor a los soldados, que estavan de presidio en vna torre del Puerto de Labrona, por verla casi arruinada con la bateria de los contrarios, y las razones que dieron para este castigo.

459 Los Genoveses del valido Cuelfo trabucaron a vnos soldados, porque entregaron la torre del Faro a los Gibelinos.

460 El Castellano de Velua fue degollado estos dias, porque no defendiò bien a los Olandeses aquella plaça.

461 El Castellano de Manfredonia por averse rendido aquella fuerça a los Turcos, fue condenado en carcel perpetua, y huvo votos que le condenaron a muerte.

§. XVI.

462 Casos, y delitos ay en que se pueden castigar las desgracias.

463 Quando ay causa bien puede vno ser castigado sin preceder culpa.

Cap. sine culpa, de reg iur in 6. se explica y exorna, ibid.

464 La causa, y vtilidad publica haze que se pueda algunas vezes salir de los estrechos terminos del derecho.

465 *L. 2. D. de legib.* donde se dize, que la ley castiga los pecados involuntarios, se pondera, y explica.

466 Las estatuas, los brutos, y los caballeros, suelen algunas vezes ser castigados por el exemplo.

467 Los furiosos, aunque por la infelicidad del hado, suelen ser relevados de pena, tambien se han visto yà castigados por la misma razon, como el que hirió al Rey Catolico.

468 Condenaciones ay que se tienen por justas, solo por parecer que son necessarias.

469 Aunque el Capitan que haze lo que deve, no tenga culpa en la perdida, ò desgracia de la batalla, toda via suele ser aborrecido, y desestimado del pueblo.

470 En muchas Naciones han sido castigados los Capitanes por desgracias que tuvieron en las batallas.

471 Refierense los exemplos de Bomilcar, Asdrubal, Macheo Anibal, Tisaferne, Mirrhon, Leosthenes, Pausanias, y lo

que vſan los Turcos.

472 En materias arduas el drecho es no mirar al derecho, y no abrir puerta a fraudes, y delitos.

473 Si en materias como la nueſtra ſe admiten eſcuſas, pruevas, y pleitos, ſe desvanecerà el rigor de las leyes, que tratan dellas, porque ningun culpado dexarà de hallar quien le eſcuſe, y abone.

474 Los vicios del animo ſon de dificultoſa probança, y ſe ſuelen cubrir con capa de virtudes.

Cap. ſæpe 41. *diſtinct.* ſe pondera, y exorna, ibidem.

§. XVII.

475 En los delitos militares es mas ſaludable la ſeveridad, que la miſericordia.

476 Los Miniſtros, y ſoldados de la guerra, han de temer, y experimentar todo el rigor de ſus penas, porque no lleguen a deſpreciarlas.

477 En las coſas de la guerra es mucho lo que ſe pierde, y aventura, quando ſe peca, y aſsi no recibē perdon ſus delitos, ò deſcuidos. Ponderaſe vn inſigne lugar de Valerio Maximo.

478 Vegecio pone eſto por Aphoriſmo militar.

479 Carolo Eſcribano dize, que todos los bienes de vn Reino penden de caſtigar ſeveramente los delitos militares, y todos los daños de lo cōtrario.

480 Pedro Herodio ſiente lo miſmo, y que el caſtigo haze brioſos, y eſforçados a los floxos, y cobardes.

481 Quinto Curcio dize, que el perdon deſtos delitos no conſiſte en la grandeza del Principe, ſino en la diſpoſicion de los ſubditos.

482 Con la impunidad crecen los delitos, y no es prudencia por perdonar a vno, hazer malos a muchos. Ponderaſe vn lugar de Arnobio.

Cap. ſed illud 45. *diſtin.* ſe pondera, y exorna, ibidem.

483 Clearcho dezia, que los ſoldados han de temer mas a ſu Principe, ò General y ſus penas y caſtigos, que a los enemigos, y porque?

484 *L.* 27. *in fine, tit.* 23. *part.* dize lo miſmo, atribuyendolo a los antiguos.

485 Los Romanos en ninguna coſa fueron mas aſperos, y obſervantes, que en la militar diſciplina.

L. 3. § *in bello de re milit. l. poſtliminium,* §. *in bello* ſe ponderan, y exornan, ibid.

486 La eſperança de acercarſe el fin, y remate de vn trabajo, parece que le alibia, y alienta a proſeguir lo que falta, con Caſsiodoro.

487 Alexandro Severo ponia la conſervacion de la Monarquia en la ſeveridad de los caſtigos, y ordenes militares.

488 Los Romanos ſe hizieron Señores del Orbe, con ſola la obſervancia de la diſciplina militar.

489 Los caſtigos militares no ſolo han de ſer ſeveros, ſino breves, y aceleradoſ, y porquè.

490 Valerio Maximo dixo, que eſtos caſtigos avian de ſer *Abſciſſos*, y trataſe de la propria ſignificacion deſta palabra.

491 Quando ſe vè que el delito no tiene eſcuſa, no es neceſſario formar pleito para ſu caſtigo.

492 La citacion con ſer remedio natural, y de derecho Divino, ſe eſcuſa, quando ſe ſabe que el auſente no puede tener diſculpa que le aproveche.

493 Las penas no ſe deven dilatar en delitos graves, y notorios, y porquè?

494 En los miſmos caſos, y por la miſma razon no ſe admite apelacion, ni ſuplicacion.

495 En eſte de que ſe trata, ſe deviera aver procedido en la dicha forma.

496 En los delitos antiguos parece que no ſe procede con tanta aſpereza, como en los recientes.

497 Pero eſto ſe entiende, quando han paſſado diez años, y con otros requiſitos.

L. ſi diutino 7. *de pœnis*, ſe pondera, y exorna, ibid.

498 En delitos militares, y tales como el preſente, aun deſpues de veinte años ſe puede, y deve proceder al caſtigo. Y el exemplo de los de Arcadia.

499 Los reos no tienen diſculpa que les pueda ſer de provecho.

500 Las cauſas grandes ſe han de juzgar cō grande animo. Y aſsi eſpera lo harán los Señores nombrados en eſta,

PRE-

PREFACION:

1 AVNQVE * se suele dezir comunmente, que las Leyes callan entre las Armas; [A] pues las Armas callaron tãto, y hizieron tan poco estruendo en el caso de que he de tratar en este Discurso, justo serà que hablen, y sean oìdas las Leyes, y levanten no solo la voz, sino tambien la espada de la vengadora justicia: [B] porque siquiera ayamos visto desnuda alguna en este miserable sucesso.

2 Que * los fueros, y privilegios, que conceden a los Soldados escrivir su testamento en la bayna, no se entienden quando tienen dentro della la espada, sino quãdo la bañaron primero en sangre enemiga, y con ella, ò con la propria, que vierten las heridas que han recibido, rubrican sus postreros elogios, y se han hecho dignos de los agenos. [C]

3 Ni serà mucho, * ni nuevo, que pidamos, y procuremos se vean, y sientan armadas las Leyes, en el castigo deste delito; pues esse suele ser proprio, y antiguo epiteto de ellas. [D]

4 Y la mayor * gravedad dèl consistiò, en que se viessen desarmadas nuestras Armadas, dexando tan barata à los enemigos vna presa tan rica.

5 Y causando * no solo nota, sino aun pena, ò indignacion en los mismos (como consta por el processo) averla conseguido sin sangre, [E] y carecer del triunfo que esperavan en su vitoria, porque no

A Cicero *pro Milone*. *Silent leges inter arma, nec se expectari iubent: cùm ei qui expectare velit, ante iniusta pœna luenda sit, quàm iusta repetenda.* Seneca *in Hercul furent. tragœd.* 1.

Arma non servi aut modum.
Nec temperari facilè, nec reprimi potest
Strictus ensis ira, bella delectat cruor.

Dixi alia *lib. 3. de Ind. iure. cap. 6. n. 44. & seqq* & vide Valer. Max. *lib. 5 cap. 2* ibi: *Inter armorum namque strepitum verba Iuris Civilis exaudiri non possunt.* Aiala *de iure & offic. belli, lib. 2. cap. 5. num. 7.*

B *L. cum vir 31. C. ad leg. Iul. de adult.* ibi: *Iubemus insurgere leges, armare iura gladio ultore.*

C *L. milites 15. C. de milit. testa.* *Proinde sicut iuris rationibus licuit, ac semper licebit, si quid in vagina, aut clypeo litteris sanguine suo rutilantibus adnotaverint aut in pulvere inscripserint gladio, sub ipso tempore, quo in prælio vita sortem derelinquunt, huiusmodi voluntatem stabilem esse oportet.* Et ita de fueros, vel signanter hoc iure non gaudent *l. ex militari, D. de milit. testam.* Tiber. Decian. *lib. 7. crim. cap. 5 num. 78.* & Petr. Cabal *resol. crim. cent. 3 casu 294. n. 119*

D *Prœm. In it.* ibi: *Imperatoriam Maiestatem non solùm armis decoratam, verum etiam legibus oportet esse armatam.* Prudentius:

Lex armata sedet, sed nescit crimen operum.

d. l. cùm vir, ibi: *Armari iura.* Tullius *in orat. de Aruspic. resp. Arma iudiciorum, atque legum.* Cornel. Tacit. *in dialog. de clar. Orat.* loquens de eloquentia forensi: *Quid* (inquit) *tutius, quàm exercere artem, qua semper armatus præsidium amicis, opem alienis feras?* Conducit *l. advocati 14. C. de advoc. diversi iud. l. 1.* vbi glos. *C. de Iustin. Cod. conf.* & alia quæ tradit Rebuff. *de Maiest. P. incip. in princip. & in § non solùm armis.*

E Tacit. *lib. 3. Annal. post prine. Quippe ingrata quæ tuta, ex temeritate ipsa, omnisque cædes, & vulnera & sanguis, aviditate prædæ pensabantur.*

se les diò ocasion de pelea. F

Confiesso * cierto, que quisiera mucho 6
no ser Fiscal en este negocio; porque siẽpre deseo mas alabar, que culpar acciones agenas, y persuadir premios, que solicitar escarmientos. Pero perdon merece, quien acusa forçado por la obligacion del Oficio. G

Y puedeme * en èl servir de consuelo, 7
que no me aparto del todo de mi natural instituto (como Ciceron dixo H en ocasion semejante) pues esta acusacion, mas se deve tener, y juzgar por defensa, supuesto que acusando a vno, ò a otro, defiendo a muchos, y con el exemplo que se pretende, se asseguran muchas Ciudades, muchas Provincias, y la conservacion de la dilatada Monarquia del Imperio de España.

A lo qual * deviò de atender Alexan- 8
dro Severo, I quando llamò a los Fiscales MAL NECESSARIO. Y Antonio Fabro, K que los dà nombre de PROCVRADORES GENERALES. Porque aunque lo sean solo de las causas del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demàs que pertenecen a su Dignidad, y al bien comun de todo su Reino.

Aviendo pues * de començar a discur- 9
rir en este negocio, holgara (como dize Salviano L) de hallar palabras que igualen su gravedad, y la indignidad de sus circunstancias, para que huviera tanto de vigor, y eficacia en la quexa, como ha avido de dolor en la causa.

Pero contentarème * con ponderar lo 10
que de ella resulta, que este (segun sen-

ten-

F D. Cyprian. *serm.* 4. *de mortalitate in prin Nisi præcesserit pugna, non potest esse victoria: tunc datur vincentibus corona Nam gubernator in tempestate dignoscitur in acie miles probatur.* D. Ambros. *de offic. Non est gloriosa victoria, nisi ubi fuerint laboriosa certamina.* Senec. *in proverb. Victoria sine adversario brevis est laus.*

G *L. si fideiussor 7. §. si necessaria, D. si quis caut.* Specul. *tit. de indic. §. 3. vers. Illud autem,* late Mascard. *concl.* 1135. à quo habuit Tusch *litt. O. concl.* 101.

H Cicer. *in Verr. orat.* 4. *Quo in negotio tamen illa me res. Iudices, consolatur, quòd hæc quæ videtur esse accusatio mea, non potiùs accusatio, quàm defensio est existimanda. Defendo enim multos mortales multas Civitates Provinciam Siciliam totam. Quamobrem si mihi vnus est accusandus, prope modùm manere in instituto meo videor, & non omnino à defendendis hominibus sublevandisque discedere.*

I Lamprid. *in Severo,* refert Pet. Bellinus *in tract. de bello, 1. p. tit. 23. n. 17.*

K Ant. Fab. *in suo Codice, lib. 1. tit. 2. definit. 49. n. 7.* ibi: *Semper enim persona Procuratoris generalis est certa, quamvis non ideò dicatur generalis, quòd sit omnium procurator (est enim solius Principis) sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem & reip. vtilitatem pertinent, curam gerit.*

L Salvian. *lib. 6. de gubern. Dei, pag. 210. Vellem mihi hoc tempo ad exequendam rerum indignitatem parem negotio eloquentiam dari felicem, vt tantum virtutis esset in querimonia, quantum doloris in causa.*

tencia de Quintiliano [M]) es el mejor modo de abogar, y vencer. Y entonces solo ay necesidad de Oradores, quãdo se pretenden violentar los animos de los Iuezes, ò apartarlos del conocimiento de la verdad.

M Quintil *lib. 6. instit. orat cap. 36. Nã quæ argumenta nascuntur ex causa, & pro meliore parte, plura sunt semper: vt qui per hæc vicit, tantùm non defuisse sibi advocatum sciat. Vbi verò animis iudicum vis afferenda est, & ab ipsa veri contemplatione abducenda mens, ibi proprium Oratoris opus est.*

§. I.

DE LA CRAVEDAD DE ESTE delito, por todas sus circunstancias; y en particular por la de aver perdido tan gran tesoro.

11 LAS penas * se deven proporcionar siempre con los delitos, [N] para que (como dixo M. Tulio [O]) cada vno sienta castigo igual en su vicio, y la fuerza se pague con la cabeça; la avaricia, con el dinero; la sobervia, con la ignominia. Porque siendo estos los frenos de la Republica, andaria (como añade Philon [P]) poco advertido el Legislador que quisiesse trocarlos.

N *L. respiciendum, D. de pœn. l. sancimus, C. eod. l. Pædius, D. de incend. ruin. naufr. cap. afferamus 24. q. 1.* cum traditis à Menoch *de arbitrar. lib. 1. q. 90. num. 38.* Guiller. Forner. *lib. 1. select. c. 15.* & à Me *in tract. de parricid. lib. 1. cap. 20.*

O Tull. *lib. 3. de legib. Noxiæ parem esse pœnam oportet, vt in suo quisque vitio plectatur & vis capite, avaritia mulcta honoris cupiditas ignominia sanciatur.*

P Philo *lib. de præm. & pœn. Inepti sunt Nomothethæ, qui non æquas pro dignitate cuiusque flagitij animadversiones statuunt qui vi pecuniam, vulneri infamiam, cædi exsilium, furto vincula minantur.*

12 Pero * en qualquier especie de los mismos delitos, es dotrina assentada de nuestros Iurisconsultos, y otros graves Autores, [Q] que crece su atrocidad por sus circunstancias; y que estas se suelen agravar, ponderando la causa, la persona, el lugar, el tiempo, la calidad, la cantidad, y el sucesso.

Q *L. aut facta 16. §. sed hæc, D. de pœn.* ibi: *Sed hæc quatuor genera consideranda sunt septem modis: causa, persona, loco, tempore, qualitate, quantitate, & eventu, §. atrox. Instit. de iniur. l. 1. tit. 15. p. 2.* Quintil. *6. inst. cap. 1. Atrocitas crescit ex his quid factum sit à quo, quo animo, quo loco quo tempore quo modo:* cum late adductis à Farinacio *in prax. crimin. lib. 1. tit. 1. quæst. 15. num. 94. & tit. 3. quæst. 18. n. 60. & seqq. & de furt. q. 165. ex num. 13.*

13 Todas * las hallamos juntas en grado superlativo en este de que tratamos, pues vemos perdida vna Flota con tan incomparable riqueza, que en lo registrado, y por registrar se tiene por cierto que passava

sava de millones. Y que las perſonas a quien tocava el cargo de ſu defenſa, aun ſiquiera no ſe pusieron en ella, y dexaron * llevar francamente nueſtro 14
teſoro, nueſtras Naves, nueſtras armas a los Coſſarios, con tan afrentoſo, y laſtimoſo ſuceſſo: [R] y en tiempo que tan neceſsitada eſtava España de tan importante ſocorro: y en lugar, que ſi huviera mas reportacion, ò conſejo, ſe pudieran ofrecer muchos para ofender al enemigo, ò para defenderſe dèl; y por lo menos para eſtorvar que no ſe llevara la preſa, quemando, ò barrenando las Naves, ò echando a la mar la plata, oro, y demàs coſas de eſtima: con que huviera ſido menor nueſtro daño. Porque (como dize Flavio Vegecio [S]) en todas las expediciones militares es condicion comun, que ſe tenga por doblada la perdida, quando llega a hazerſe con ella mas poderoſo el contrario. Y ſegun la ſentencia de Xenofonte, [T] la abundancia que conſeguimos del deſpojo del enemigo, no ſolo nos ſirve de vitualla, y refuerço, ſino de gloria immortal entre todos los hombres.

Pero * dexando eſto para otro lugar, 15
y ciñendo en eſte lo que toca à la cantidad de la preſa, tengo por cierto, que ſe han viſto pocas de tanta importancia en el ſiglo que corre, ni en los paſſados.

Pues * ſi ponemos en cuenta los tres 16
antiguos deſpojos, que ganaron Romulo de Acron, Rey de los Cecinenſes; Cornelio Coſſo de Larte Tolumnio, Rey de los Veyentos; y Claudio Marcelo de Viridomano, Rey de los Franceſes, y los en-

ca-

R Livius *lib.* 34. *Ita enim bello & pace quæritur, vt inter omnes conveniat, nec quicquam turpius eſſe, quàm ſine certamine ceſſiſſe hoſtem, nec præclarius quicquam, quàm pro dignitate ac maieſtate omnem fortunam experiri eſſe.*

S Veget *lib.* 3. *de re milit. cap.* 21. *In omnibus præliis expeditionis conditio talis eſt vt quidquid tibi prodeſt adverſario noceat, quod illum adiuvat, tibi ſemper officiat.*

T Xenoph. *de reb. geſt Græc. lib.* 5. *Ab hoſtibus parta abundantia non ſolùm commeatum, ſed immortalem gloriam apud omnes mortales parere ſolet.*

carecieron tanto los Romanos, que por esta razon los llamaron OPIMOS, consagrando los primeros a Iupiter Feretrio, los segũdos a Marte, y los terceros a Quirino; de que hazen memoria Tito Livio, [V] y otros Autores. Hallarèmos, que juntos, montaron quatrocientos y ochenta asses, ò libras, segun el computo de Alexandro ab Alexandro, [X] que quando ayã sido de oro, dando a cada libra doze onças, que es lo que entre ellos tenia (aunque la nuestra tiene diez y seis) y a cada onça setenta y dos sueldos aureos, que es lo mismo que setenta y dos castellanos, no vienen a montar mas que 42[] 531. escudos, y cinco reales de nuestra moneda, conforme a la reduccion que se puede colegir, de lo que en esta materia doctamente apunta Budeo, Covarrubias, y otros Autores. [Y]

17 Y la mesma * desigualdad se hallarà en el aprecio, y estimacion de las presas que se han conseguido en otras batallas navales, y por notables conservan su memoria en diversas historias. Y especialmente en la de Paulo Diacono, [Z] que refiere, y encarece la de trecientos Navios de los Romanos, contra otros tantos de los Cartaginenses. La de Scipion Africano, en que venciò a Anibal con Antioco. [A] La de Duilio, y Claudio Consules Romanos. [B] Y otra de Scipion contra el mismo Anibal, en que a la vista de Cartago le quemò quinientas Naves, y ganò por despojos veinte mil libras de plata, y ochocientas de oro, fuera de otras alhajas de precio. [C] La de Atalo, que navegò con-

V Livius *decad.1.lib.4.* Marc. Varrò *lib. 4. de ling Lat.* Plutarch *in Romul.* Valer. Max. *lib.3. cap.* . Velleius Paterc. *lib.* . elegant. Propere. *lib.4. Eleg.*10. vbi sic incipit:

Nunc Iovis incipiam causas aperire Feretri,
Armaque de Ducibus trina recepta tribus.

X Alexand. *lib.* . *Genial. cap.*14. & ibi eius addition. Tiraq.

Y Budæus *de Asse in princip & capit. seqq* Georgius Agricola, & Alciat *in tract de ponder. & mensur.* Covarr. *de numism. cap* . *& cap* . *num.*4. Plaça *in epit delict. lib.* . *cap.* . Otalor *de nobilit* . *part. cap* 4. Alonso Gallo *en su quilatador de oro y plata*, y el docto I.C. Alonso Carrança *en su ajustamiento de monedas pag* 166. *& seqq*

Z Paulus Diacon. *lib.* . *Histor. pag.*86

A Idem *lib.4. pag.*121.

B Idem *lib.2. pag.*82. *& pag.*89.

C Idem *lib.2. pag.*116. *& seqq. Argenti pondo viginti millia, auri octingenta, cætera supellectilis copiosa.*

contra Roma, con armada de tres mil y trecientos Navios, à quien vencio, y desbaratò el Emperador Honorio. [D]

Philipo Valesio * Rey de Francia, segun refiere Pineda en su Monarquia, [E] juntò, y llevò vna armada de trecientos y ochenta Navios contra Eduardo Rey de Inglaterra, por el qual fue vencido, y desbaratado cerca de Cluſa; pero tampoco parece aver igualado esta presa à la que sentimos. 18

Y lo mismo * me quiero persuadir, por lo tocante al cumulo de tan prontas, y ahechadas riquezas, en la que se hizo al Gran Turco, en la celebrada Batalla Naval de Lepanto, año de mil y quinientos y setenta y vno, segun lo que de la reparticion de sus despojos refieren los que della escrivieron. [F] 19

El rescate * que Atahualpa Inga, Tirano del Perù, diò en precio de su libertad al insigne, y nunca bastantemente alabado Marques Don Francisco Pizarro, no passò de dos millones de oro, como escriven Antonio de Herrera, y Pedro Opmeero, [G] aunque ha sido no menos encarecido, que embidiado de todas Naciones. [H] 20

Y si * los que quieren engrandecer mucho el primer saco de Anvers, le aprecian en quinientos mil escudos, y el segundo en algo menos de diez millones (aunque el Franchi, mal afecto a los Españoles, dize aver passado de veinte) y el de Cadiz en quinientos mil ducados. [I] Ya se vè, que conceto, y estimacion haràn deste de que tratamos en los siglos futu- 21

ros,

D Idem *lib.* 14 *pag* 224.

E Pineda *in Monarch. lib.* 22. *cap.* 27. §. 4.

F Illescas *in Histor. Pontif.* 2 *par. lib.* 6. *cap.* 2. §. 1. Cabrera *en la vida de Felipe Segundo*, *lib.* 9. *cap.* 26. Fr. Alonso Fernandez *en los milagros del Rosario*, *lib.* 6. Geron. Catena y Don Antonio de Fuenmayor *en la vida de Pio V.* & alij passim.

G Anton. Herrera *in Histor. gener. Indiar. decad.* . *lib.* 3 *cap* 3 Petr. Opmeerus *in opere Chronograph pag.* 463.

H Surius *in comment. sub anno Domin.* 1558. Simon Maiolus 1. *tom. dier. Canicular. colloq.* 19. *pag* 427. dixi Ego *in tract. de Indiar Iure*, *lib.* 1. *cap.* 5. *num.* 46. *& lib.* 3. *cap.* 6, *num.* 12.

I Herrera *in Histor. gener. lib.* 16 *cap.* 13. *in fine*, & *lib.* 1 . *cap.* . *fol* 64 . & *cap.* 5. *in fine*, Cabrera *in vita Philipp II. lib.* 11. *cap.* 7. y Lanario *en las guerras de Flandres*, donde refiere, y refuta al Franchi.

rós,en los quales se suelen aumentar siem pre mucho las cosas de los passados. K

22 De esta * ponderacion venimos yà en conocimiento de la grave pena de este delito, si es que ay alguna,que pueda corresponder a la calidad , y cantidad de su daño. Porque en los robos, latrocinios, ò piraterios considerables , que se cometen en la tierra,ò en el mar, siempre establecieron las leyes pena de muerte. Y aun añadieron,que para exemplo,y terror de otros , se pusiessen las cabeças de los delinquentes en el lugar donde se hizo el delito. L

23 Y por la misma * pena mandaron que passassen los que aunque no ayan hecho el robo,ò la presa, fueron causa,ò dieron ocasion , y lugar a que otros la hiziessen, aunque no se les prueve dolo , sino culpa leve,ò levissima,como se dispone en ambos Derechos. M

24 De la qual * parece imposible se escapen,ò escusen los reos à quien acusamos, pues procedieron con tanta remission, floxedad,y descuido, en caso tan grave, y donde en todo tiempo,y trance devieran aver tenido,y mostrado suma vigilancia, valor,y cuidado;tomando siquiera exem
25 plo del que tienen los enemigos. Pues * (como dixo Horacio N) donde ellos velan , y trabajan tanto por buscar nuestro daño , no es justo que nosotros estèmos dormidos.

26 Y no pudieron,* ni devieron ignorar, que donde es mayor el peligro , deve ser mayor el recato. O Y que quien lleva cosas de tanto precio a su cargo , ha de me-

K Propert. *lib.* 3. *Eleg.* 1.
Omnia post obitum fingit metatra vetustas,
Magnum ab exequijs nomen in ora venit.
Demosthen. *Olynth.* 1. *Quæ præterierunt omnia,plurimum æstimantur.*

L *L.capitalium,§.famosos & §.grassatores,D.de pœn.l.* 18.*tit.*14. *part.*1. cum latè adductis ab Anton.Gomez 3.*variar cap.*5. *num.*10. Peguera *decis. crimin.*40. *num.*3. & 7. Petr.Gregor.*lib.* 37. *Syntagmat.* & Farinac. *de furtis, q.* 167.*par.*3.

M *L qui occidit* 30. *§.penult. l. in lege Aquilia* 45. *D. ad leg. Aquil. l. quod si nolit, §. Pomponius,D de ædilitio edicto, cap.fin.de iniur.* ibi : *Seu alijs irrogantibus opem forte tulisti , aut hæc impevitia tua, sive negligentia evenerunt* , Salicet. *cons.*61.*inter consilia Baldi,lib.*2.& plures alij apud Tuschum *litt.D. concl.*6. Iul.Clar.*in praxi, §. fin. q.*84.Et quòd occasionem damni dans , damnum dare videatur,Seraphin.*de iuram.privileg.*7.*num.*26.Portius *cons.*58. *num.*2. *par.*2.Cavalcan.*decis.*26.*num.*57 *par.*2.

N Horatius *lib.*1.*epist.ad Lolium:*
Vt iugulent homines , surgunt de nocte latrones:
Vt te ipsum serves,non expergiscaris.

O *L.*1.*§.sed etsi quis, D.de Carbon. edicto,l.*1.*D.de ventre inspic.cap.*vbi *periculum de elect lib.*6. *cap quiescamus,* 40. *dist.cap.fin* iuncta glos. *verb.Personaliter, de officio Delegati , l.*1. vbi glos.2. *tit.*17.*p.*3.late Tusch *litt.P. concl.*281.

dir con su estimacion el desvelo,y prevenir, trabajar, y pugnar quanto fuere possible por guardarlas,y defenderlas. P

Y esto * se agrava mas, si seguimos la 27
doctrina de Socrates, de quien (como dize Ciceron en sus paradoxas) la tomò la escuela de los Estoicos,enseñando,que todos los pecados eran iguales, considerando el excesso,ò descuido de cometerlos,y de faltar el hombre al cumplimiento de lo que deve: Q y sacando deste principio,que es igual la culpa del Piloto,ò Governador de vna Nave, si por su negligencia, ò ignorancia se pierde llena de paja,que si la perdiera cargada de oro.

Pero yo * no la tengo por verdadera, 28
ni conforme a derecho, y buena razon; porque a serlo,no dixeran nuestros Consultos, R que en los hurtos,y otros delitos se atiende la cantidad. Y huvieramos de censurar, y castigar igualmente el hurto de vn huevo, que el de vn precioso diamante: cosa que jamàs la ha admitido ninguna Republica. S

§. II.

DE LA PERDIDA DE la reputacion.

AVNQVE * es tan considera- 29
ble,y digna de riguroso escarmiento esta perdida, por el interès pecuniario, sube mucho de punto, y excede todo encarecimiento, si la añadimos el daño,y menoscabo que puede aver causado a la estima-

cion,

P Iuvenal.*satyra* 10.
Pauca licèt portes argenti vascula puri,
Nec clepere ingressus gladium contumque timebis,
Et motæ ad Lunæ trepidabis arundinis umbram &c.
D.Bernard. *serm. de tripl. adven. Quid ego infælix, quò me vertam, si tantum depositum contigerit negligentius custodire?* Tradit alia Lucas de Pena *in rubr. de littor & itin.custod. lib.*12. *vers. An autem,* & Nos *infra num.*

Q Cicero *paradox.*3. *Parva inquis res est; atqui magna culpa. Nec enim peccata rerum eventu, sed vitijs hominum metienda sunt. In quo peccatur id potest aliud alio maius esse, aut minus. Ipsum quidem illud peccare,quoquo te verteris vnum est. Aliud navem evertat gubernator, an palea,in re aliquantum in gubernatoris insciti nihil interest,&c.*

R *Dict.l.aut facta,*§.*sed hæc,D.de pœn.* cum similibus relatis,*sup.num.*12.

S Glossa & DD.*in* §.*gallinarum, Inst. de rerum divis.* vbi quod licèt committatur furtum in vna gallina,imò & in vno ovo,non tamen pro eo debet homo vapulare, Petr. Gregor. *lib.* 37. *Syntagm.cap.*1.*& seqq.* Petr.Boulen.*in repetit.l capitalium,*§ *famosos nu.*33.*& seqq.D.de furt.* Alber *in l.*1.*in fine, D.de abigeis,* vbi quod magis punitur, qui facit furtum magnum quàm qui parvum:latè Farinacius *de furtis,d.q.*165 *nu.*18.*& seqq.* pulcrè Horat.*lib.*1.*sermon.satyr.*3.

cion, y reputacion de las armas de Eſpaña, en las Naciones eſtrañas, el ver deſluſtrado, y manchado los reos el valor de la nueſtra, con el poco que moſtraron en eſta ocaſion, como en otra ſemejãte (aun con menor cauſa) lo dixo Caio Iuriſconſulto. T

30 Porque * como gravemente nos enſeña el Divino Ambroſio, quien ay que no juzgue por mas leve el vicio del cuerpo, que el del animo; y el daño del patrimonio, que el diſpendio de la honra? V cuya eſtimacion, aun conſiderada en perſonas particulares, ſuelen nueſtras leyes preferir a la vida. X

31 Y en los Reinos, * y Eſtados es de tanta importancia, que en la conſervacion de la reputacion dellos, ponen todos los Politicos ſu principal autoridad, y defenſa. Y la tienen por mas poderoſa que las armas, y Fortalezas; Y porque vna vez perdida, cauſa graves inconvenientes, que producen muchos, y varios deſordenados efectos, a los quales no ſe puede deſpues ocurrir, ſino es con gran trabajo, è induſtria, y con graves expenſas.

32 Y aſsi * Quinto Curcio, referido por Iuſto Lipſio, Z llama à la Mageſtad, y reputacion del Imperio, TVTELA DE SV SALVD.

33 Y el Botero * dize, A que en ella conſiſte el verdadero Patrimonio del Principe. Porque como añade vn Docto moderno, B aquel verdaderamente es rico, que la conſerva, y el que llega à perderla, ſe reduce a ſuma pobreça.

34 Y el * Conneſtagio eſcrive, C que los

T *L.2 D.de liberali cauſa* ibi: *Quoniam ſervitus eorum ad dolorem noſtrum, iniuriamque noſtram pertingitur.* Concordat text *in l.quod ſi nolit 31 § qui manciſs. verſ. Præſumptum. D. de ædilitio edicto*, ibi: *Quia nationis ſunt non infamatæ.* cum latè adductis à Tiraq. *in l. 7. connub. n.12.& de nobilit. cap.12.* & Manuca *in gloſſario claſſ.17.c.32.*

V D.Ambroſ.3.*offic. cap.4. Quis enim vitium corporis, aut patrimonij damnum non levius ducat vitio animi aut exiſtimationis diſpendio?*

X *Liſti quidem, §. quod ſi dederit, D. quod met cauſa*, ibi: *Cum viris bonis iſte metus maior quàm mortis ſit*, *l. tuſta, D. de manum.vind.l.4. & vlt. tit 3. part.2.* cum latè congeſtis à Bobad. *in Polit. lib 2.c.14 n.43* doctiſsim. Valençuela *conſ.92 n.1.* Ameſcua *de poteſt in ſe ipſo lib.2.cap.1.ex num.12 & cap.12. per tot.* dixi Ego *in meo diſcurſu de præcedentia, num.26.*

Y Petr.Gregor. *de Repub. lib.12.c.8.* Beſſoldus *in diſſ.r.polit.de arcan. rerum pub.c.1 n.5 pag.241.* Kirknerus *diſp.de Rep 20 theſ.1.* Traian Boccalinus *Rag gual. 15 par.2.*& Valençuela *in diſcurſu ſtat.& belli,2 par.conſid.6.& 19.& conſid.10.nu.8.* Vannotius *animadv. poli..vol 2. n.1078.* ibi: *Non enim alia res eſt, quæ Regnis plus noceat, quàm Principem auctoritatem ſemel amittere. Nam ex hoc inconvenienti multi variſque effectus inordinati exoriuntur quibus non niſi maximis laboribus & induſtria graviſſimiſque expenſis occurri tandem poteſt.*

Z Quint.Curtius *lib.8.Iuſt.Lipſ.lib.4 polit cap.9.*

A Ioan.Boterus *lib.1.de detti.fol.17.*

B Valençuela *vbi ſupra, conſid. 13. n.32.* ibi: *Hos operatur effectus in Rege habente, vel amittente coram vaſſallis, & aliis reputationem Nam ſi illam habuerit, dives efficietur: ſin verò eam perdiderit, ad paupertem redigetur.*

C Conneſtag *in præfat hiſt.Reg.Portug. Viuunt ex opinione, & ſuſtentantur potiùs, eo quod ſe eſſe putant, quàm quod ſunt revera.*

Reyes de Portugal vivian, y se sustentavan, no tanto con lo que eran, como con lo que de si mismos opinavan, y presumian.

Y hablando * en comun de nuestra po- 35
derosa, y dilatada Monarquia de España (aunque no sin algun genero de ironia) dize el Satyrico Ragualista, [D] que su felicidad, y grandeza no està puesta en las hornazas de oro, y plata que le vienen del Perù, Nueva-España, y otras Provincias, ni en los Reinos sin numero que possee, sino en la calidad, presuncion, y reputacion de su muy honrada Nacion.

Los * Reinos, segun la noble, y cele- 36
brada sentencia de Crispo Salustio, [E] à quien siguieron, ò imitaron Polybio, y el Tacito, ningunos medios tienen mas faciles, y seguros para conservarse, que los que tuvieron para adquirirse.

Los de España * se conquistaron, y di- 37
lataron con el valor, y opinion de sus armas, y se han assegurado, y establecido cò los gruessos socorros que se traen de las Indias. Si la perdida de vno, y otro se menosprecia, introducirseha la pusilanimidad en lugar de la valentia; la floxedad en el del trabajo; la demasia, y sobervia desterraràn la templança, y justicia; y la fortuna se nos irà trocando al peso, ò passo de las costumbres. [F]

Y assi * conviene, que para no descae- 38
cer mas en lo de adelante, sea tan exemplar, y severa la demostracion en el castigo deste delito, como lo requiere la gravedad de la causa. Trayendo a la memoria, el que por otra, de circunstancias muy di-

D Bocalin. 2 part. Raggual. 3. *Moltò essaggerò la felicità della potente Monarchia di Spagna, la grandezza della quale disse, che non estava posta nelle fucine di oro, è di argento del Peru della Nuova-Spagna, del Rio de la Plata, è de la Castiglia dell Oro: Ne meno ne Regni che ella possedeva senza numero. Ma nella sola qualità, è riputatione della sua honoratissima natione.*

E Sallust. *in Catilin. in princip. Imperium facilè iis artibus retinetur quibus initio partum est:* Polyb. *lib. 1. histor. Nam aliter censebant quæri Imperia debere aliter servari. Nec imbiberant eos optimè retinere dominia, qui in iisdem institutis perseverant, quibus ea initio sunt adepti.* Tacit. 5. *Annal. Non ignavia magna Imperia contineri, virorum armorumque faciendum certamen, &c.* Tradit alia Iust. Lipsi. *lib. 2. polit capit. 5.* Albergat. *de Card offi. lib 2. cap...* & Valençuela *d. discurso 2 part consider. 18. num. 5. & consider. 20. num. 48.*

F Sallust. *supra: Verùm ubi pro labore desidia, pro continentia & æquitate libido atque superbia invasere, fortuna simul cum moribus immutatur.*

diferentes, hizo Avidio Caſsio, [G] mandando ahorcar los Capitanes, que ſin orden ſuyo acometieron, y vencieron a tres mil Sarmatas en la ribera del Danubio, ſolo por dezir, que pudo ſuceder que cayeran en alguna celada, y ſe perdiera la reverencia, y reputacion del Imperio Romano. El qual * (aunque grande, y autoriçado) era mas de veinte partes menor, que el que oy comprehende, y govierna el Sceptro de Eſpaña, como lo advierten Tomas Bozio, [H] Camillo Borrello, y otros muchos Autores, de quien hago copioſa mencion en otros eſcritos.

39

Eſpecialmente * ſi advertimos, aver ſido eſte el primer teſoro de las Indias, que deſpues que ſe deſcubrieron ha caìdo en manos de Hereges, ò de otros enemigos de nueſtra Corona; para que no faltaſſe linage alguno de deſventura en tan laſtimoſo ſuceſſo. Pues * con eſto venimos tambien a perder vno de los eficaces motivos con que perſuadiamos que avia eſtado, y eſtava Dios de nueſtra parte en la adquiſicion, y retencion de aquellas Provincias: del qual hizieron mucho caſo Simon Maiolo, [I] y otros Autores que yo aſsimiſmo refiero en otro lugar.

40

41

Y con eſto * (aunque muy a nueſtra coſta) ſe avrà deſengañado el moderno Satyrico, [K] que era de opinion, que con cauta, è induſtrioſa malicia blaſonavamos mas en Eſpaña de la opulencia deſtos teſoros, que todos los años ſe traen de las Indias, de lo que ellos verdaderamente merecen. Pues por lo que vieron en eſta ocaſion de ſolo el embio de vna Provincia,

42

G Vulcat. Gallican *in Avid. Caſsio*, quem refert Petr. Gregorius *lib.* 11. *de Republ. cap.* 10. *num.* 11 inquiens: *Evenire potuiſſe, vt eſſent inſidiæ ac periret Romani Imperij reverentia &c.*

H Tomas Bozius *de ſignis Eccleſiæ, lib.* 8. *cap.* 1. *& 7. & lib.* 11 *cap.* 7. *&* 23. Borrell. *de præſtant. Reg. Cathol. cap.* 46. Boterus, Maluenda, Alarete, Bobadilla, Salazar, & alij, quos refero, & ſequor *lib.* 1. *de Indiar. iure, cap* 10. *nu* 5 1 *& ſeqq* & latius *in diſcurſu de præcedent. num.* 35. *&* 36.

I Simon Maiol. *colloq.* 20. *de herbis, pag. mihi* 449. Thomas à Ieſu *de procurand. omnium gent. ſalute, lib.* 2. *cap.* 8. *pag.* 50. & alij, quos refero *lib.* 2. *de Indiar. iure, cap.* 25. *num.* 15.

K Ioan. Barclaius *in Euphormione ſive Satyrico* 4. *par. cap.* 6. ibi *Iuique ærarij famam, opulentiæ Indicæ nomine, & ingentibus præterea verbis, cauta & induſtria fraude ſuſtentant.*

cia, podrán conocer lo que pueden, y suelen aver rendido, y rinden esta, y las otras, en mas de vn siglo, que ha que se desentrañan como Pelicanos, por sustentarnos, y enriquecernos con la sangre de sus venas, que son de oro, y de plata. [L] Y assi * con mayor razon reconoce a NVESTRO GRAN REY por vnico Dueño de casi quãto de estos dos generos ay en el mundo el eloquentissimo Padre Carlo Escrivano, [M] no acabando de encarecer sus perpetuas, y repetidas cosechas. 43

L. Vide quæ de ingentibus divitiis ex Indijs in Hispaniam traiectis dixi *in dicto meo discursu de præcedentia, nu. 42. & seqq.*

M Carol. Escrivan. *in Politico-Christiano, in Epist. ad nostrum Regem* ibi: *Tu mihi primus, qui mundum universum auro densè perplus, & gemmis Nam quod illis prope fatigetur Orbis, ab Oriente, & Occidente tuo est. In te perpetua horum messis sive vindemia, vnoque verbo, fœcunditas æterna est, priòrque viam semper sequenti sternit fœneraria auri, argentique redhibitione, &c.*

§. III.

PORQUE FUE ESPECIE de prodicion.

SI es grave * este delito, y por el consiguiente lo deven ser sus penas, por la ponderacion de la cantidad de tan gran tesoro, y de la reputacion de las armas de España, que por su causa perdimos, como queda probado. No es menos grave, por la de las calidades que en èl concurrieron. [N] 44

N *Dict. l. aut facta, § sed hæc, D. de pœnis*, ibi: *Qualitate*, cum similibus relatis *sup. num. 12.*

Pues quando * no le queramos dar nombre de PRODICION EXPRESSA, que es aver entregado esta Flota, tesoros, y armas della, dolosamente a los enemigos. El qual crimen es derecha traicion, y de los que llaman de Magestad ofendida en primera cabeça, [O] y tiene pena de muerte, y perdimiento de bienes, con perpetua ignominia, assi en la persona del que le comete, como en sus descendientes; como en muchas partes nos lo enseñan nuestros 45

O *L. 1. l. 2. l. Maiestatis 10. D. ad leg. Iul. Maiest.* ibi: *Maiestatis autem crimen est illud, quod adversus populum Romanum, vel adversus securitatẽ eius committitur, vt qui exercitum deseruit, vel cuius ope, consilio dolo malo Provincia, vel Civitas hostibus prodita est, l. proditores, D. de re militari, l. 1. & per tot tit. 2 part. 7.*

Iu-

Iurisconsultos, y otros graves Autores. [P]

46 Por lo menos * le podrèmos llamar PRODICION PRESVNTA; la qual resulta de tantas culpas, no solo leves, sino graves, y enormes, que intervinieron en perpetrarle, de que irèmos tratando en este Discurso. Y la hazen, que casi venga à

47 juzgarse de vna misma naturaleza, * como lo dizé los Doctores, [Q] quando equiparan el dolo expresso al presunto, que nace de la lesion enormissima.

48 Y mas * en nuestros terminos el Angelico Doctor Santo Tomas, [R] assentando por llano, que se puede tener por actual, y voluntario perpetrador de vn delito, quien no previene lo necessario para escusarle. Pues por lo menos indirectamente concurre, ò ayuda por esta via à los que derechamente le hazen; y poniendo el exemplo en el Piloto que pierde la Nave, por aver desistido de su govierno.

49 Lo qual * viene a ser en sustancia, lo que como por regla de Derecho nos avia enseñado antes Iulio Paulo Iurisconsulto, [S] diziendo, que el que no haze lo que deve, es visto hazer contra lo que deve. Porque en el mismo no hazer, està incluso el contravenir a lo que devia.

50 A que * alude Lactancio Firmiano, [T] diziendo, que quien puede socorrer al que està pereciendo, es visto matarle, si no le socorre.

51 Y no * menos bien Cornelio Fróton, [V] quando puso en esto la estrecha, y rigurosa significacion de la palabra DELITO, diferenciandola de la palabra PECADO. Porque delinquir, es no hazer vno lo que de-

P Dictis iuribus, & *in l. quisquis C. ad leg. Iul. Maiest.* ibi: *Vtpote Maiestatis reus gladio feriatur, bonis eius omnibus fisco nostro addictis &c.* Bart. *in extrav. ad reprim. verb. Rebelles*, Bald. *in c. 1. §. 1. quibus mod. feud. amitt.* Alex. *in l. 1. §. delinquunt. D. de pœn.* Felin *in cap. 1. de homic.* Gigas *in tract. de crim. læsæ Maiest. tit. de proditore*, Paris de Puteo *in tract. de re milit. lib. 6. §. duo milites, nu. 2.* Claud. Cotereus *in cod. tract. lib. 5. cap. 6.* Ant. Concius *ad leg. Iul. Maiest. cap. 1.* Ayala *de iure, & offic. bell. lib. 3. cap. 13.* Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. cap. 29. & 30.* & plures alij apud Farinac. *quæst. crimin. q. 17. & seqq.* & Pet. Caballum *resolut. crimin. cent. 3. cap. 2. & 4. num. 226.*

Q *L. si superstite C. de dolo. l. si tutor*, vbi glos. & Bald. *num. 2. C. de peric. tut. l. 7. tit. 1. part. 5.* Bald. *cons. 89. lib. 1.* Rolan. *cons. 7. num. 42. lib. 3.* Socin. *iun. cons. 48. num. 25. lib. 1.* Ripa *respons. 138.* Greg. Lop. *in l. 56 tit. 5. part. 5.* Covarr. *lib. 2. var. cap. 4. num. 5 & in cap quamvis, 3. p. §. 11.* Gutierr *in auth. sacramenta, nu. 92.* & latè Molin. *de primogen. lib. 3. cap. 9. num. 32. & 34.*

R D. Thom. 1. 2. *quæst. 8. art. 3.* ibi: *Respondeo dicendum, quod voluntarium dicitur, quod est à voluntate. ab aliquo autem dicitur esse aliquid dupliciter, vno modo directè, quod scilicet procedit ab aliquo in quantum est agens, sicut calefactio a calore: alio modo indirectè, ex hoc ipso quod non agit; sicut submersio navis dicitur esse à gubernatore, in quantum desistit à gubernando.*

S *L. qui non facit 121. D. de reg. iur. Qui non facit, quod facere debet, videtur facere adversus ea quia non facit.*

T Lact. Firmian. *lib. 6. divin inst. cap. 11 Qui succurrere perituro potest si non succurrerit, occidit*, facit *l. necare videtur, D. de liber. agnosc.*

V Cornel. Fronto *de different. vocab.* ibi: *Qui deliquit, non fecit, quod facere debuit, qui peccavit, hoc fecit, sed parum rectè.*

deve,y pecar, hazerlo, pero menos bien.

Y en orden * a esto tenemos ley ex- 52
presa del Emperador Constantino, [X] en que manda, sea quemado vivo,quien con accion,ò omision depravada,y culpable, diere lugar a que los Barbaros enemigos del Pueblo Romano, se enriquezcan con sus despojos, ò por otro camino interviniere en la division de sus presas.

La qual * ley pondera alli Accursio 53
contra los Castellanos, que dexan llegar los contrarios a escalar, y robar el Castillo, que es lo mismo que dexar entrar en la Nave, como luego dirèmos. Cuya sentencia refiere, y sigue Baldo, [Y] Martino Laudense, Mateo de Afflictis, Gregorio Lopez,y otros Autores, dando a este delito a boca llena,nombre de PRODICION.

Y hablando * en comun de qualquier 54
Presidente, Prefecto, ò Governador, que dexa entrar, ò permanecer los enemigos en la Ciudad que tiene a su cargo,ò en su territorio,lo enseñaron,y calificaron con el mismo nombre de PRODICION, el proprio Baldo, y otros muchos que comunmente le refieren,y siguen. [Z]

Y Alexandro, * y Martino Laudense [A] 55
equiparan en tales casos el dolo, y la negligencia; y dizen, que el que en ellos se hallare culpado, demas de las penas referidas, està obligado a satisfacer todos los daños,è intereses del Principe.

Y no * son de olvidar los exemplos de 56
Pausanias,y Leotycides,Capitanes de los Lacedemonios, que refiere Herodoto, [B] los quales fueron condenados en pena de proditores, por aver dilatado dar vnas ba-

X *L.si quis à Barbaris C.de re milit.lib. 12. Si quis à Barbaris scelerata facinore facultatem depredationis in Romanos dederit, vel si quis alio modo factam divisevit, vivus comburatur.*

Y Bald.*in l.ex Divi,C.de locato*.ibi:*Qui deserit custodiam castri, proditor dicitur*, Martin.Laudens.*de Castellan quæst.*21. Matth.de Afflict. *tit. quæ sint Regalia, cap.*1.§. *& bona committentium*,& Gregor.Lopez *in leg.*1.*tit.*18. *part.*2. *verb. Fuà traicion.*

Z Bald.*in l.*1.*D.de rer.divis.quæst.*42. Martin.Laudens. *de crim.læsæ Maiest. quæst.*38. Gigas *in eod. tract. sub tit. de prædit.quæst.*1 *nu.*13. & Tiber.Decian. *lib.*7 *crim.cap.*29.*num.*8.

A Alexand. per text.ibi, *in l.*3.*D.de off Præfect.vigil. & in l.Divus D.de off. Præsid.* Laudens.*dict.tract. de Castellanis,quæst.*33.

B Herodotus.

batallas, ò procedido en ellas con menos esfuerço. De los quales exemplos hizo mencion Pedro Herodio, [C] y en fuerza dellos concluye, que son proditores los que proceden floxamente en el conflito de la batalla, ò los que del todo dexan, ò dilatan el darla, teniendo ocasion para lo contrario.

C Petr.Herod.*lib.7.ver.iudicat tit.4. fol.268* ibi: *Proditor, qui data opera minus strenuè pugnat & qui, cùm posset bellum conficere, moratus est.*

§. IV.

POR SER DESERCION, y dedicion.

57 PERO * quando sea menos cierto lo que del nombre, y calidad de la prodicion, que se puede pretender intervino en este delito, dexamos probado; y nos contentemos con darle el que aun no podran negar los mismos culpados; conviene a saber, de DESERCION, y total desamparo de la Flota que iba à su cargo, Y AVERLA DEXADO EN MANOS DEL ENEMIGO; tenemos lo que nos basta, para que assimismo se deva juzgar por de Magestad ofendida, y castigar * con el rigor de 58 sus penas, que en qualquiera de sus cabeças, y mas en este, que tambien se cuenta entre los de primera, tiene (como diximos [D]) pena de muerte, y confiscacion de bienes, con mayor, ò menor grave[illegible], segun los grados, ò circunstancias que en el caso intervienen. [E]

Assi * lo enseñaron expressamente los [illegible]iscoconsultos Vlpiano, y Marciano, [F] [illegible]uidando la desercion con la prodicion,

D *Supra num 45.*

E *L.quisquis.C.ad leg.Iul.Maiest.l.1.& per tot tit.18. lib 8 Recopil.* late Tiber. Decian. *lib.7.crim cap 37.num.7.& cap. 39.n.16.& 45.* Ioann.Igneus *in quæst. an Rex Franc. recog super. ex num 108.* Bellon.*cons.32.* & Corras.*memorab.Senatus-Cons.cent 1.cap 10.*

F *L.2.D.ad leg Iul.Maiest* ibi: *Aut qui exercitum deseruit, nam & hoc capite primo legis Maiestatis enumeratur, l.3 §.1. D.eod.* ibi: *Lex autem Iulia Maiestatis præcipit eum qui Maiestatem publicam læserit teneri qualis est ille qui imbellis cessit aut arcem non tenuerit, aut castra concesserit.*

y mostrando que incurren en ella, y en el crimen de lesa Magestad en primera cabeça: *Los que desamparan el exercito de su cargo, ò los Castillos, y Fortalezas, ò otros Presidios, y puestos, cuya custodia se les ha cometido, ò ceden, y se rinden al enemigo sin pelear, ni ponerse en defensa, ò le dexan francos los Reales, y sus despojos.* Palabras que parece estavan mirando el sucesso presente, pues en èl intervino todo esto por nuestra desgracia.

Lo mismo * enseña el Iurisconsulto Menandro, [G] quando la huida, y desercion del soldado fue en el acto de la batalla. Cuyas palabras trasladaron los Emperadores Griegos en su Basilico. [H] 60

Y lo tiene por tan cierto Angelo, y Martino Laudense, [I] que aun al soldado herido no le permiten dexar su vandera, sin que primero tenga licencia del Capitan.

Y a esto * mirò Scevola, [K] quando dixo, que los soldados no pueden dexar sus vanderas sin peligro, y que por esso gozan del privilegio de la restitucion, y son vistos estar ausentes por causa de la Republica, como lo advirtiò bien Acursio, [L] declarando la palabra PELIGRO, y diziendo, que es del perjurio; porque todos los soldados juravan de pelear con valor, y constancia, como luego diremos. Y el de la muerte, porque esta era la pena ordinaria que se dava à los desertores. 61

Stephano Papa, * refiriendo todos los casos en que se incurre en pena de infamia, [M] pone este de huir en el tiempo de la batalla; y assi huvo algunos que pensaron, 62

G *L. non omnes 7. §. 1. D. de re milit.* ibi: *Qui in pace deseruit, eques gradu pellendus est, pedes militiam mutat. In bello idem admissum capite puniendum est.*

H Basilic. *lib. 52. tit 1. cap. 12. pag. 475.* *Qui belli tempore fugitivus factus est, capite punitur, &c.*

I Angel. *in l. 1.* per textum ibi, *C ob long. tempor. præscript.* Martin. Laudens. *de bello, quæst. 47.*

K *L. milites 45. D. ex quib. caus. maior. Milites omnes qui discedere à signis sine periculo non possunt Reipublicæ causa abesse intelliguntur.* Idem docet *l. 2. tit. 7. part. 3.*

L Accurs. *dict. l. verbo Periculo*, ibi: *Periurij, vel mortis.*

M *In cap. infames 17. 5. quæst. 1.* ibi: *De bellis publicis fugientes.*

ron, que de Derecho Canonico se avia restringido a sola ella la deste delito; y ponen esta por vna de las diferẽcias que ay entre ambos Derechos. [N] Pero la glossa parece que los reprueva, dando a entender, que no porque alli se expresse la nota, y pena de infamia, se escusan, ò derogan las otras de lesa Magestad, y vltimo suplicio, de que trataron Vlpiano, y Menandro. [O]

63 Y esta * misma opinion, comprehendiendo todos los casos que se han referido, y contandolos entre los que constituyen crimen de Magestad ofendida, siguen Decio, Gigante, Deciano, y otros inumerables Autores, [P] teniendola por comun, y testificando de la pratica della en todas las Naciones del mundo.

64 Pero * ninguna ha declarado, y establecido esto tan apretada, y repetidamente como la nuestra, en sus celebradas leyes de las Siete Partidas, en las quales tenemos el Derecho Comun que se deve guardar en España. [Q] Y de las quales podrèmos dezir cõ mas razon que Tullio [R] de las de sus Doze Tablas, que son vn Seminario de toda buena enseñança, y Philosophia. [S]

65 Y assi * en todas las del titulo 23. de la segunda Partida se ponen importantes precetos, de como se han de aver los Caudillos, y sus soldados en los hechos de guerra: y entre los principales, este de no huir, ni desamparar jamas la batalla, sino antes, *ser sofridores, è feridores, segund los antiguos dixeron, despues que fueren buel-tos en las lides con los enemigos. para fazer*

N Aiala *de iure, & offic. bellí, lib. 1. cap. 15. num. 2.* Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 82.*

O *Dict. l. 2. & 3. D. ad legem Iuliam Maiestat.*

P Decius *cons. 169.* Gigas *de crim. læsæ Maiest quæst 34. num. 19.* Decianus *dict. lib. 7. crimin cap. 13. num. 7. & cap. 15. num. 83.* Cotereus *de re milit. lib. 3. cap. 2* Robert. Valturius *in eod. tract. lib. 11. cap. 16.* Petr. Bellin. *part tit. 5.* Petr. Gregor. *de Republ lib. 1. cap. 10. num. 11. & 12. & lib. 19. syntagm cap. 10. & 11.* Petr. Herod. *lib. 20. ver. audic. tit. 5. cap. 12.* Aiala *de iure, & offic. bellí, lib. 3. cap 12. 15. & 18.* Thom. Mier. *in constitut. Cathalon. 1. part. collect. 5. cap. 31. num. 20.* Bobadilla *in Polit. lib. 2. cap. 1. & 2.* Anton. Concius *ad leg. Iul. Maiest in princip. & in vers. Qui imbellis cesserit,* & Petr. Caballus *resolut. crimin. cent. 3. cap. 294. ex num. 104.*

Q *L. 6.* ibi: *Por las leyes,* iuncta glossa, *tit. 4 part. 3.* vbi allegat Palac. Rubios *l. 4. tit. 4. lib. 1. ordin. l. 1. Tauri, l. 3. tit. 1. lib. 2. recop. vbi DD.*

R Tullius *lib. 1. de Orat.*

S Dom Gregor. Lopez Madera *de excellent. Hispan. cap. 7. §. 2. fol. 61.* Ego latius *in meo tract. de crim. parricid lib. 1. cap. 23.*

lo que les conviene en fecho de Cavalleria. T

T *L.10 tit.23.part.2.*

Y en todo * el titulo 18. de la misma 66
Partida, tratando de como se han de guardar los Castillos, y Fortalezas, ninguna ay que dexe de poner pena de traicion conocida a los que por qualquier guisa los desamparan, sin morir en su guarda, y defensa, ò bolverlos a los Señores de cuya mano los recibieron. Y assi advierte el Glossador dellas, que no abrieron puerta à dispensacion, excepcion, ò dissimulacion alguna; V porque si los han de bolver *en todas guisas*, ningun caso quisieron dexar excluido.

V Gregor.Lop.*in proœm.dict.tit.*18. *par.2.verb En todas guisas* sic inquiens: *Sine aliqua dispensatione. Nam ista dictio omnimodo, seu omnino dispensationem excludit gloss. in Clem, vt hi qui de ætate & qualit verb. Nullo modo Abb.in c.3.ne Cler.vel Monach.vers. Quæro numquid Prælatus, & in cap.qualiter & quãdo,el 2. de accusat.* Et qui totum dicit, nihil excludit *l. Iulianus in princip. de legat.3.* & Bart *in l.Centurio,num.27.de vulgar.* cum alijs.

Pero es * muy notable, y digna para 67
nuestro intento de particular advertencia la ley sexta del mismo titulo, que instruyendo a vn Alcaide de vn Castillo en las cosas que ha de guardar, y refiriendo las partes que ha de tener, dize assi:

Tener Castillo de Señor, segund fuero antiguo de España, es cosa, en que yaze muy grand peligro. Cà pues ha de caer el que lo tuviere, si le perdiere por su culpa, en traicion, que es pueſta, como egual de la muerte, del Señor: mucho deven todos los que lo tuvieren, ser apercebidos en guardarlos, de manera que non cayan en ella. E porende, pues que en las leyes ante desta, avemos dicho de como los deven recibir, è por quien; queremos, hi mas dezir, de como los deven guardar, è en que manera. E para esta guarda ser fecha cumplidamente, deven hi ser catadas cinco cosas. La primera, que sean los Alcaides tales, como conviene, para guarda del Castillo. La segunda, que fagan ellos mismos lo que deven en guarda dellos.

La

La tercera, que tenga hi de omes cumplimiento. La quarta, de vianda. La quinta, de armas. E cada vna destas queremos mostrar como se deve fazer. E porende dezimos, que todo Alcaide que tuviere Castillo de Señor, deve ser de buen linage, de padre, ò de madre. Cà si lo fuere, siempre avrà verguença, de fazer del Castillo cosa que le estè mal, ni porque èl sea denostado, ni los que dèl descendieren. Otrosi deve ser leal, porque todavia sepa guardar, que el Rey, ni el Reino, non sean desheredados del Castillo que tuviere. E aun ha menester de ser esforçado, que non dubde de se parar a los peligros que al Castillo avinieren. E sabidor conviene que sea, porque sepa fazer, è guisar las cosas que convinieren a guarda, è a defendimiento del Castillo. Otrosi, non deve ser mucho escasso, porque ayan sabor los omes, de fincar de mejor miente con èl. Cà assi como seria mal, de ser muy desgastador de las cosas que fueren menester para guarda del Castillo, otrosi lo seria, de non saber partir con los omes lo que tuviesse, quando menester les fuere. E non deve ser muy pobre, porque non aya cobdicia de querer enriquescer de aquello, que le dieren para la tenencia de Castillo. E demàs de todo esto, deve ser muy acucioso en guardar bien el Castillo que tuviere, è non se partir dèl en tiempo del peligro. E si acaeciesse, que gelo cercassen, ò gelo combatiessen, develo amparar fasta la muerte. E por tormentar, ò ferir, ò matar la muger, ò los fijos, ò otros omes qualesquier que amasse, ni por ser èl preso, ni atormentado, ò ferido de muerte, ò amenaçado de matar, ni por otra razon que ser

pu-

pudiesse, de mal, ò de bien que le fiziessen, ò le prometiessen de fazer, non deve dar el Castillo, ni mandar que le diessen. Cà si lo fiziesse, caeria porende en pena de traicion, como quien trae Castillo de su Señor.

Lo mismo * repite otra ley del pro- 68
prio titulo, [A] declarando el esfuerço, y ardimiento que deven tener los tales Alcaides, por estas palabras.

A *L. 12. dict. tit. 18. part. 2.*

Sabidores fueron mucho los antiguos de España, para guardar su lealtad: Porende catando todas las cosas, porque los Castillos fuessen mejor guardados, de manera que los Señores non los perdiessen, è catando todo aquello, porque esto se fiziesse mejor, pusieron, que aquellos que estuviessen en los Castillos, fiziessen dos cosas. La una, en defenderlos con ardimiento, è con esfuerço. La otra, con sabiduria, è con cordura. E la que ha de ser con ardideza, è con esfuerço es, que deven defender el Castillo muy ardidmente, feriendo, è matando los enemigos los mas de recio que pudieren, demanera que los non dexen llegar a èl. Cà en esto non devia catar a padre, ni a fijo, ni a señor que ante oviere avido, ni a otro ome del mundo, que del otro Cabo fuere, que viniessen a que el Castillo le quisiessen fazer perder: porque mucho seria cosa sin razon, è contra derecho de guardar el ome a aquel que le fiziesse traydor. Otrosi, deven aver grand esfuerço en sofrir todo miedo, è todo trabajo que les y venga tambien en velar, como en sufriendo sed, è fambre, ò frio, ò todo trabajo que y prisiesse. Cà pues que el Castillo non han a dar si non a su señor, menester ha que tomen esfuerço en si, porque lo puedan fazer, è non

è non cayan por ſu culpa en traicion. E por ende, muerte, ni otro peligro, que es paſſadero, non deven tanto temer, como la mala fama, que es coſa que fincaria ſiempre a ellos, è a ſu linage, ſi non fizieſſen lo que devieſſen en guardar el Caſtillo, &c.

69 Eſto * llamò fuero leal de Eſpaña otra ley de Partida, [B] permitiendo que el padre coma al hijo, antes que deſamparar el Caſtillo, diziendo aſsi: *E aun ay otra razon, porque el padre podria eſto fazer, cà ſegund el fuero leal de Eſpaña, ſeyendo el padre cercado en algun Caſtillo que toviesſe de ſeñor, ſi fueſſe tan cuitado de fambre, que no oviesſe al que comer, puede comer al fijo, ſin mal eſtanza, ante que dieſſe el Caſtillo ſin mandado de ſu ſeñor.*

B *L. 8. tit. 17. part. 4.*

70 Y del * miſmo vocablo vsò el ſeñor Rey Don Alonſo en otra ley del Ordenamiento, [C] que oy ſe halla recopilada, dõde tratando que coſa es traicion, y de quantas maneras ſe comete, dize: *La quinta es, quando el que tiene por el Rey Villa, ò Fortaleza ſe alçare con aquel Lugar, ò lo dà a ſus enemigos, ò lo pierde por ſu culpa, ò algun engaño que èl hizieſſe. La ſexta es, quando alguno tiene Caſtillo de Rey, ò Villa de otro ſeñor por omenage, y no lo dà a ſu ſeñor quando ge lo pide, ò le pierde no muriendo en defendimiento dèl, teniendolo abaſtecido, y haziendo las otras coſas que deve hazer por defender el Caſtillo, ſegun fuero, y coſtumbre de Eſpaña, ò ſi tuvieſſe el Caſtillo, Villa, ò Ciudad del Rey, maguer no la tuvieſſe por èl.*

C *L. 1. tit 7. lib. 8. ordin. quæ eſt l. 1. tit. 18 lib. 8 Recopil.*

71 Y es tan * cierto lo que vamos diziendo, que conforme a otra ley de la miſma

Par-

D *L. 5. tit. 18. part. 2.*

Partida, [D] no solo incurre en pena de traicion el Alcaide que desampara, ò entrega el Castillo por recelo, ò invasion de enemigos, sino aun tambien el que saliéndo de el, para hazer espolonada, y herir, y matar a los que se le tienen cercado, le viniesse a perder, sin hallarse dentro en su guarda, y defensa: *Porque tovieron* (dize) *por bien que lo non probasse en ninguna manera; è si lo fiziesse, maguer fuesse muerto, ò preso, non podria ser quito de la traicio, si entonce el Castillo se perdiesse, porque pues èl es dado para guardarlo, non deve partirse dèl sin mandado del Rey, ò del otro señor de quien lo toviere.*

E *L. 27. tit. 23. part. 2.*

Espolonada * era, como por otra ley se declara, [E] *vna manera de lid, quando los de la hueste tienen algund lugar de los enemigos cercado, è passassen cabe ellos, è los de dentro los cometen de guisa, porque los de fuera han por fuerza à deronchar con ellos; è porque esto deve ser de recio, è muy àina, por esso la llamaron espolonada.* 72

F Bald. *in cap. illud, de maior & obed.*

Y a esto * mira la dotrina de Baldo, [F] que enseña, que ni para guardar, ni socorrer la Ciudad que estuviesse en peligro, puede el Castellano desamparar su Castillo. De quien lo tomò el Politico Bobadilla, [G] aconsejádo lo mismo a los Corregidores de Ciudades de fronteras, y que no dexen, ni desamparen facilmente las q̃ tienen a cargo, por ir a socorrer a las convezinas, aunque estèn sitiadas, ò tomadas del enemigo. Porque essotra es su primera obligacion, y como dize el Sabio, [H] donde no huviere Governador que govierne, el Pueblo perecerà. 73

G Bobadilla *in Polit. lib. 4. cap. 2. num. 49. & 50.*

H Prou. 11. *vers.* 14. *Vbi non est gubernator populus corruet: salus autem vbi*

Otras

74 Otras * muchas leyes de las miſmas Partidas pudieramos ponderar para eſte propoſito, pero baſtan las referidas. Y las demàs ſe hallan en el librillo, no mal trabajado, que ſobre ſu explicacion imprimiò en Valladolid el Doctor Antonio Alvarez, [I] natural de Baeça, año de 1558. con ocaſion de la perdida de Bugia, declarando lo que ſon obligados a hazer los buenos Alcaides, que tienen a ſu cargo Fortalezas, y Caſtillos fuertes.

I Alvarez *dict. tract. 2. & 3. part per tot.* cuius libelli mihi copiam fecit præſtantiſsimus, & eruditiſsimus Domin. D. Laurentius Ramirez de Prado, in Regio hoc Indiarum Senatu digniſsimus Conſiliarius, qui vt ingenium facile, perſpicax, ac veluti innumerato; ita ſelectiſsimam, ac refertiſsimam bibliothecam, & quaſi promum condum totius iuris, totius antiquitatis habere videtur.

75 Pero * porque no pienſe alguno, que eſtas leyes ſe ajuſtan menos a nueſtro intento, por tratar de Caſtillos, y noſotros de Naves, me ha parecido advertir, ſer punto aſſentado en Derecho, que quando corre la miſma razon, lo diſpueſto en las Caſas, Caſtillos, Exercitos, ò Reales terreſtres, ſe entiende, y eſtiende a las Naves, y Flotas, ò Armadas del mar, como en diverſos caſos lo enſeñaron nueſtros Iuriſconſultos. [K]

K *L. penult. §. ſi de nave, D. de iſs, qui deiecer. l. in eadem cauſa 3. D ad leg. Iul. de vi publ. l. 1. §. ſi quis de nave 7. D. de vi, & vi armata*, iuncto Iulio Paul. *lib. 1. ſent. tit. 16.*

76 De donde * tomò ocaſion Baldo de comparar las Naves a los Predios vrbanos. [L] Y Alberico, Romano, y otros, de dezir, que como vno no puede ſer citado, ò llevado a juizio deſde ſu caſa, tampoco podrà ſerlo deſde ſu Nave. [M] A la qual Pedro Herodio llama con razon pequeña Republica. [N] Y mas en nueſtros terminos dize Leon Bautiſta, a quien refiere, y ſigue Boerio, [O] que las Flotas, ò Armadas Navales ſon Caſtros, ò Reales maritimos, y que algunos ſuelen dezir, que vſan de las Naves como de Elefantes aquaticos, a los quales goviernan con ſus frenos. Cuyo vltimo ſimil expreſsò mu-

L Baldus *in l. certi iuris, num. 9. Cod. de locat.*

M Alber. *in l. plerique, D. de in ius vocan. & in tract. de ſtatutis, 2. par* Roman. *in l. 1. §. Domini, num. 9. D. ad Syllanian.* Ripa *in l. quominus, num. 124. D. de fluminib.* Stracha *de mercatorib. tit. de navibus, num. 2.*

N Pet. Herod. *lib. 6. rer. iudicat. tit. 12. cap. 1. in fine*, ibi: *Sed navis genus quoddam eſt puſillæ Reipublicæ.*

O Leo Bapt. *de re ædificat. lib. 5. tit. de ſing. oper.* relatus à Boerio *deciſ. 177. num. 7. Maritima caſtra eſſe claſſem, alioſque dicere ſe navibus vti, quaſi aquatico Elephanto, quem ſuis frenis moderantur.*

cho mejor vna ley de Partida, [P] comparando la Nave al cavallo, sin dexar cosa en que no los iguale.

P *L 8.tit.25.de los noacheros part.2.*

Fuera * de que aun no tenemos necesidad de valernos deste argumento, quando las mismas leyes, casi por el proprio tenor de palabras, repitieron en los Generales, ò Almirantes de Flotas, y Armadas, lo que avian dicho en los Alcaides de los Castillos. Vna * de las quales, [Q] declarando las cosas que deven saber, y obrar los Caudillos de los Navios, concluye: *E los que desta guisa non lo fiziessen, si por su culpa perdiessen los Navios, son porende traydores, tambien como si perdiessen vn Castillo; è deven perder los cuerpos, è todo lo que ovieren.* 77 78

Q *L.9.in fine, tit.25.part.2.*

En otra * se engrandece mucho la importancia, y dignidad del cargo de los Almirantes [R] (que entonces assi llamavan a los que aora Generales de Flotas, ò Armadas) y dize, de que cosas ha de cuydar, y sobre que personas tiene mando, y jurisdicion; y remata diziendo: *Onde pues que el oficio del Almirante es tan poderoso, è tan honrado, ha menester que aya en si todas aquellas bondades que dize adelante, do fabla dèl, è de la guerra de la mar. E seyendo atal, develo el Rey amar, è fazerle muy grand honra, è mucho bien. E quando contra ello fiziesse, deve aver la pena misma que el Adelantado.* Y Adelantado era el Presidente, y Capitan general de alguna Provincia, y deve aver pena segun el yerro que cometiere, como en otra ley se declara. [S] 78

R *L.24.tit.9.part.2.*

S *L 22.dict.tit.9.part.2.in fine.*

Pero * dize aquella, que al Almirante 80

le

le llamavan en latin, DINTORATVS, q̃ quiere tanto dezir en romãce como Cabdillo, que es puesto, ò adelantado sobre los maravillosos fechos. Palabra de que no halla rastro en antiguos, ni modernos Autores, y devióse de originar de la gran dignidad que tenia. Y la de ALMIRANTE, es Arabiga, si creemos a Don Sebastian de Covarrubias; [T] aunque Forcatulo la quiere hazer latina, y que antiguamente se dixesse, ADMIRANDVS, porque Augusto Cesar llamò desta suerte a vn Legado de Francia, que referia cosas admirables, y portentosas que avia visto en el mar, y le hizo Prefecto de su armada Francesa. [V] Y Pedro Gregorio, refiriendo a Ioachimo Peronio, dize, [X] que es voz corrompida de la Griega, HALMYRARCHOS, que significa, Principe del mar salado, y trae algunas cosas de su oficio, y jurisdicion, despues de Rebufo. [Y]

81 Mas * todo se comprehende copiosamente en otra ley de la misma Partida, [Z] que no se puede dexar de poner a la letra, porque viene a ser la individual deste caso, y dize assi:

Almirante es dicho, el que es Cabdillo de todos los que vàn en los Navios, para fazer guerra sobre mar. E han tan grand poder, quando và en la Flota, que es assi como hueste mayor, ò en el otro armamiento menor que se faze en lugar de cavalgada, como si el Rey mismo hi fuesse. E sin todo deve judgar todas aquellas cosas que diximos en la ley que fabla de su oficio. E por este poderio tan grande que ha, deve ser ante mucho escogido el que quisieren fazer Almirante,

T D. Sebastian. Covarrub. *in thesaur. ling. Hispan. verb. Almirante*, de la de refiere a Leon Africano, y a otros: vide quæ dixi *in meo tract. de Indiar. iure, lib. 1. cap. 5. num. 23.* Salazar de Mendoza *de orig. Dignit. Hispan. lib. 2. cap. 15.* Bernabe Moreno de Varg. *de nobilit. Hispan. discurs. 13. num. 18.* & novissime à me habens D. Iosephum Pellicer de Salas omnigena eruditione & ingenio conspicuus, *in sus lecciones solennes pag. 454.*

V Stephan. Forcatul. *de Gallorum Imperio lib. 2. fol. 83.*

X Ioachim. Peronius *in lib. de ling. Gallicæ cum Græca cognatione*, Petr. Gregor *lib. 1. syntagm. cap. 3. num. 7.* & iterum *lib. 17. cap. 3. num. 8.*

Y Rebuff. *ad leg. Gallic. tit. del. Admiral. per totum*, Cassan. *in Catal. glor. mund. par. 9. consider. 10.* Rosin. *antiq. Roman. lib. 10. cap. 19.* vbi inquit: *Is cui Imperium in copias navales mandatum erat, Præfectus classis dicebatur*, quem etiam *Archigubernum* vocare videtur Iavolen. *in l. Seius Saturninus Archigubernus ex classe Britannica 49. D. ad Trebell.* & observat Stracha *in tract. de nautis, par. 1. num. 4.* Nebrissens. Brissonius & Calinus *eod. verb.*

Z *L. 3. tit. 24. partita 2.*

catando que aya en si todas estas cosas. Primeramente, que sea de buen linage, para aver verguença. E de si que sea sabidor del fecho de la mar, è de la tierra: porque sepa lo que conviene de fazer en cada vna dellas. E que sea de gran esfuerço, cà esta es cosa que le conviene, para fazer daño a sus enemigos. E otrosi para apoderarse de la gente que traxesse, que son omes que han menester siempre justicia, è gran acabdellamiento. Otrosi deve ser muy granado que sepa bien partir lo que toviere, con aquellos que le han de ayudar è de servir. E como quier que todos los omes ayan placer, è sabor naturalmente, quando les fazen bien, è les dàn buena parte de lo que ganan, mucho lo han mayor los de la mar; lo vno por la gran cuita que sufren en ella. Lo al porque son en lugar que non pueden aver las cosas, si non por mano del Señor. E sobre todo le conviene, que sea leal, de guisa que sepa amar, è guardar al Señor, è a los que vàn con èl, è assimismo de non fazer cosa que mal le estè. E el que desta guisa fuere escogido para ser Almirante, quando lo quisieren fazer, deve tener vigilia en la Eglesia, como si oviesse de ser Cavallero. E otro dia venir deve delante del Rey vestido de ricos paños de seda. E èl ha le de meter vna sortija en la mano derecha, por señal de honra que le faze. E otrosi vna espada, por el poder que le dà. E en la izquierda mano vn estandarte de la señal de las armas del Rey, por señal de acabdillamiento que le otorga. E estando assi, devele prometer que non escusarà su muerte por amparar la Fè, por acrescentar la honra, è el derecho de su

Se-

Señor, è por pro comunal de su tierra: è que guardarà, è farà lealmente todas las cosas que oviere de fazer, segund su poder. E desque todo esto fuere acabado, dende adelante ha poderio de Almirante en todas estas cosas, segund dicho es.

82 Y tuvose * por tan grave este delito de desamparar el Castillo, Presidio, ò Exercito, ò huir por miedo del enemigo en el trance de la batalla, que estatuyeron los Emperadores [A] Graciano, Valentiniano, y Teodosio, que nadie, so graves penas, receptasse a los que le huviessen cometido; y el que los descubriesse, si fuesse ingenuo, gozasse de inmunidad; y si esclavo, de libertad. Cuya disposicion confirmò, y parece que estrechò a los Caudillos, otra ley de nuestras Partidas, por estas palabras: [B] *La tercera es, quando descubre a algund que es puesto por Cabdillo de Cavalleros, ò de otros omes en frontera, ò en otro lugar por mandado del Rey, si los desamparasse sin otorgamiento del Rey.*

A *L fin. C. quib. ex caus. servi pro præm. lib. accip. l. 1. C. de desertor lib. 12.* Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. num. 69.*

B *L. 3. tit. 22. par. 4.*

83 Y aun * los podia matar por su autoridad el que los hallasse, si queriendo prenderlos se resistiessen, como en otras leyes se dispone, [C] las quales dan a entender, que consiste en esto la publica devoció. Y dellas dize Claudio Coterco, [D] que vsan los Escotos, y que los confiscan todos sus bienes.

C *L. 2. C. quando liceat vnicuique se vindicare, vel publicam devotionem, & l. 2. C. de desertorib. lib. 12.* vbi Lucas de Pena, Decian. *sup. num. 67.* Petr. Cabal. *resolut. crim. cent. 3. cap. 29. num. 106.*

D Cotereus *de re milit. lib. 3. cap. 3. Apud Scotos statutum est, vt is qui metu acrem deseruisset, aut à castris non obtento à Duce commeatu profugisset, impunè à quovis necaretur, omniaque eius bona Fisco adscriberentur.*

84 Y por * la misma razon, aunque en otros delitos se suele permitir abolicion, ò desistimiento de la acusacion començada, en este no se consiente, como ni en los de lesa Magestad, ò prodicion de la 85 patria. [E] Y elluez * que por gracia, ò por dis-

E *L. vlt. in fine C. de abolition.* ibi: *Etiã abolitio non dabitur in illis criminibus, vt in violata Maiestate, aut patria oppugnata, vel proäita, aut peculatus admisso, aut sacramentis desertis:* Decian. *vbi suprà num. 7.* Caballus *d. resolut. 294. n. 118.*

disimulacion dilata la severidad de sus penas, incurre tambien en ellas, como lo declaran los mismos Emperadores. F

A esto * mirò Suidas, referido por Iusto Lipsio, G quando dixo, que los Romanos siempre castigarò con pena de muerte a los que desamparavan el lugar de su estacion. Y Polybio añade, que este era vno de los delitos militares que mas afrẽta inducian, y con mayor severidad castigavan. H Y Tito Livio enseña, que esta era de las mas antiguas leyes que tenian, y que avia passado de padres en hijos, y aun estava rubricada con la sangre que algunos por esta razon les sacaron; I como sucediò * en Tito Scauro, que vedò parecer en presencia suya à su hijo, porque dexò el puesto que le avia señalado en vna batalla, y èl por la verguença de tan gran ignominia, tuvo por mejor matarse a si mismo. K 86 87

Alexandro de Alexandro * lo juntò todo, L dando nombre de PESSIMOS a estos delitos de *desercion*, *sedicion*, *huida*, *desamparo, ò entrega de los Presidios*; y diziendo ser tan dignos de pena de muerte, que Iulio Cesar, aunque solia disimular en otros, se mostrò siempre inexorable en el castigarlos, y que lo mismo hizo Alexandro Magno, mandando matar a vn Castellano, que avia desamparado su Fortaleza. 88

Y son * inumerables los exemplos que en todas Naciones, y en todas edades se podràn hallar de varios, capitales, y afrẽtosos castigos, que por estas causas se executaron; de los quales hazen copiosa men 89

cion

F *Dict. l. 1. C. de desertor. lib. 12. in fine*, ibi: *Sin autem Rector Provinciæ propositam severitatem, vel gratia vel dissimulatione dilluerit, patrimonij atque existimationis damno subjiciatur, & in officij primores capitaliter vindicetur.*

G Suid. *apud Lipsium lib. 5. de milit. Rom. dialog 8. Apud Romanos mors pœna, si quis reliquisset locum stationis.*

H Polyb. *lib. 1. apud Adam. Contzen. lib. 10. polit. cap. 5. pag. 923. Ad ignaviæ, & militari probro adscribunt ista. Si qui in præsidio, aut statione positi per metum deseruerunt locum.*

I Livius *lib. 24. Apud Romanos præsidio discedere capitale esse, nec liberorum etiam suorum parẽtes eam legem sanxisse.*

K Ayala *lib. 3. cap. 15. num. 2. Titus Scaurus filium, quòd loco cessisset in conspectum venire vetuit, is verecundia ignominiæ mortem sibi conscivit.*

L Alexand. ab Alexand. *lib. 1. Gen. cap. 22. Desertores, seditiosos, & fugitivos, aut si loco, stationi, vel præsidio cessissent, tergave dedissent, aut è castris effugissent, tanquam pessimo facinore adstrictos, capitali pena plectere solebant. Iulius Cæsar cùm conniveret in cæteris, seditiosorum, & desertorũ acerrimus inquisitor, & punitor dicitur fuisse Alexandrum Macedonem quendam castelli custodiæ præpositum, ob desertam stationem nece multavisse.*

cion Pedro Bellino, Claudio Cotereo, Tiberio Deciano, Pedro Herodio, Pedro Gregorio, Iusto Lipsio, y otros Autores.[M]

90 A que * Yo me persuado, que miraron los dichos Emperadores quando disponen, que el DESERTOR sea entregado a la severidad de los Iuezes, para que sufra el cuchillo de muerte DEGENEROSA,[N] que es como si dixera, vil, afrentosa, infame, ò bastarda, segun el estrecho significado desta palabra.[O] La qual con no menor propriedad se podria aplicar a la

91 muerte de HORCA, * à quien llamaron, INFORME, Virgilio, Egesipo, San Leon Papa, San Geronimo, y Iuvenco:[P] y FEA, Tito Livio, hablando de la muerte de Quinto Fulvio Flaminio:[Q] porque degenera en ella su comun forma, que suele ser exhalando el espiritu; y aqui se causa de comprimirle, como advirtiò Plinio,[R] que tambié por esta razon la llama PREPOSTERA; por lo qual se tuvo siempre por la mas ignominiosa de todas.[S]

92 Y no obsta * que los Emperadores no vsan de la palabra HORCA, sino GLADIO, ò CVCHILLO, porque esta es palabra que en nuestro derecho comprehende el mero, y mixto imperio, y qualquier pena, ò

93 linage de muerte.[T] Ni que * los soldados gozan del privilegio de Nobles, y no suelen estar sugetos a penas infames, como despues de Modestino lo enseñan muchos Autores.[V] Porque quando los delitos son de tal calidad, no se guardan essas franquezas, como ellos mismos refieren, hablando en particular destos de que se trata, y resolviendo, que indistintamente se

M Pet. Bellin *de re milit. p. tit 1 nie. num.* 78. Cotereus *lib* 3 *cap.* & . Tiber. Deciat. *lib.* . *com in.ca.* 15 Petr. Herod *lib.* . *rer iudicat tit.* & . Petrus Gregor. *lib.* . *syntagm cap* 11. Iust. Lipsius *lib.* . *de milit Rom dial.* . & 18. Ayala *de iure & offic belli, lib.* 3. *cap.* 12. 15. & 18. Bobadilla *in polit. lib.* 4. *cap.* 1. & 2. Adam. Contzen. *lib.* 10. *polit. cap.* 58.

N *L.* 1. *in fine C. de desert lib* 12. ibi: *Severitati iudicis offeratur, degeneris mortis gladium subiturus.*

O Calepin. & Calinus *verb. Degener.*

P Virg. 12. *Aneid*

Et nondum informis letbi trabe nescit ab alta.

S. Leo Papa *in cap. sceleratior* 39. *de pœnit. dist.* 3. Iuvenc. *informem rapuit sibi quis de vertice mortem.* Aegesippus *lib.* 3 *Informis lethi laqueum homines invenerunt, feræ nesciunt.* D. Hieron. *epist.* 8. *ad Paulin.* ibi: *Informe furcæ letbum.*

Q Tit. Livius *lib.* 2 *dec. d.* 5. *Hic fœda morte periit, servi manè cultrorum ingressi laqueo dependentem invenere.*

R Plin *lib.* . *cap* 25. ibi: *Ne laqueo torqueret pœna præposiera, inclusis spiritu, cùm quæreretur exitus.*

S De hoc, & an furcæ pœna apud antiquos fuerit in vsu, vide relatos à Cenedo *in collectan.* 4. *ad Decretum, num.* 6. Tiraq. *de pœn tempor. cap.* 31. *ex n.* 3. & *de nobil. cap.* 20. *ex num* . 10. Covarr. 4 *var. cap.* . & vltra relatos ab eis Petr. Fab. 2 *semest. c.* 7. *pag.* 5. Cuiac. *in notis ad Paul.* 5. *sent. tit.* . & *lib.* 16. *observat. c.* 1. Ant. Concius *lib.* . *succis. cap.* 13. Petr. Gregor. *lib.* 3. *syntag. cap* 17. Iust. Lips. *lib.* 3. *de cruce, cap* 7. & Rævard. *lib.* . *conjectan. cap.* 16.

T *L. nemo potest gladij, D. de reg. iur. l. cùm vir, C. ad leg. iul de adult l Imperium, D. de iurisdict. omn. ind.* vbi DD. Spiegel. & Calinus, *verb. Gladius*, ibi: *Gladius non simpliciter pro celo sumpatur, sed per Rhetoricam denominationem pro quavis pœna, quæ de reo ex delicto aliquo exprimitur.*

V Modestinus *in l.* 2. *§. pœna*, vbi Gloss. *verb. Torquentur, l.* 8. *tit.* 31. *partit* . Tiraquel. *de nobilit. d. cap.* 20. *ex num.* 108. Covar. *lib.* 2. *var. cap* 9. *num.* 4 & *sic.*

lib. 4. cap. 5. vers. Laqui verò simplicium, Gregor. Lopez *in l. 15. tit. 8. part. 7.* Bolsius *de homicid. num. 109* Eduard. Caldeira *lib 3. var cap 4. num. 22.* & D. Ioan. Vela *de delict. cap. de læsa Maiestat num. vlt.* & late Farinac. *de delict. 3. tom. q. 98 num. 98. & seqq.*

X Tiraquel. *d. cap 20. n. 112* ibi: *Nisi nobiles, aut in dignitate constituti, crimina quæpiam sordida commiserint*: latè Farinacius *vbi supra, ex num. 114.* vbi, *quod nobiles non puniantur mitius in ijs, quæ redeunt in dedecus & contumeliam nobilitatis, & quod nobiles proditores furca suspendantur.*

Y Agath. *lib. 4. de bello Pers. Cosroes Persarum Rex Nachorago vivo pelle detracta ob fugam, ad exemplum in publico suspendi iussit.*

Z Livius *lib. 3. Carthaginenses, Præfectum præsidij, quod formidine atque ignavia arcem amisisset, crucifixerunt*: & postea: *Iubarum Midas eos qui loco amisso fugam se receperant, in crucem omnes suffixit.*

A Lipsius *de cruce lib. 1. cap. 2. & cap. 12. & 13* Gretserus *lib. 1. de cruce, cap. 38.* Covar. *lib. 4 var. c. 3.* Durant. Castellius *lib 2. var. cap. 3.* & Pet. Fab *lib. 1. semest cap 8.* Incertus *apud eosdem*.

Noxius infami districtus stipite membra
Sperat & a fixa posse redire cruce.

B Cicero *lib. 5 in Verrem: Facinus est vincire Civem Romanum, scelus verberare, prope parricidium necare. Quid dicam in crucem tollere? crudelissimum, teterrimumque supplicium, verbo satis digno tam nefaria res appellari nullo modo potest.*

C Pet. Fab 2. *semest. c. 7. pag. 85.* Tertul. *de anima cap. 15. Si cæterorum scelerum mercedem cogitemus patibula, culeos, vivicomburia, uncos & scopulos.*

D Radulph. Forner. *lib. 1. rer. quotid. c. 7.* vbi agit de vivicremio militum.

E Ammian. Marcel. *lib 21.* vbi desertores exsules ait, & *lib. 20.* vbi inquit: *Qui barbaris prædandi facultatem dedissent, aut cum illis prædam divisissent, vivi comburuntur.*

F *L. si quis à barbaris, C. de re militari, lib. 12.* de qua *supra num. 52.*

se pratica en todos la de la horca, por ser como son contrarios a las leyes, y obligaciones de la misma Nobleza, y redundar en desdoro, y injuria de ella. X

Y assi * leemos en Agathias, Y que 94
Cosroes Rey de los Persas, desollò vivo a Nachorago, porque se retirò con su exercito, y le mandò luego ahorcar en vn lugar publico, para que sirviesse de exemplo.

Y en Tito Livio * se halla, Z que los 95
Carthaginenses pusieron en cruz a vn Prefecto de cierto Presidio, porque temeroso, y cobarde, avia dexado que se apoderassen dèl los Romanos. Y que Midas hizo lo mismo con los que desamparando su puesto, bolvieron las espaldas al enemigo.

La qual pena * de cruz, era en aquel 96
tiempo tan infame, y aun mas, que la de la horca, como largamente lo prueva Iusto Lipsio, Gretsero, Covarrubias, Pedro Fabro, y otros Autores. A Y lo dio a entender Ciceron, B que con averla llamado CRVELISSIMA, y TORPISSIMA, aun le parece, que no halla palabras con que dezirlo.

Y por * mas cruel, y extraordinaria 97
que todas se tuvo la de quemar vivos a los facinorosos; C y vemos que se executò muchas vezes en militares delitos, como lo advierte Radulfo Fornerio. D Y especialmente contra los desertores, ò los que davan al enemigo ocasiones de presas, como lo dize Ammiano Marcelino, E y lo dispuso por ley el Emperador Constantino, de que yà en otra parte hizimos memoria. F

El

98 El degollarlos * era cosa muy ordinaria, y assi lo hizo Apio Claudio, de quien refiere Tito Livio, [G] que castigò a todo su exercito por VNA FVGA AFRENTOSA, mandando, que fuesse dezmado, y que a los Alferezes que perdieron las vanderas, y a los Capitanes, y Aventajados que dexaron sus puestos, les cortò las cabeças, aviendolos primero açotado con va-

99 ras de vimbre: castigo * que casi siempre precedia entre los Romanos a qualquiera de muerte, como Yo lo dexè probado copiosamente en mi tratado del Parricidio. [H]

100 Lo mismo * escrive Appiano Alexandrino [I] aver hecho Marco Antonio en la guerra Parthica, y Licinio Crasso en la civil que tuvo contra aquel esclavo llamado Spartaco, que se revelò con otros fugitivos sus semejantes contra el Pueblo Romano, y le diò tanto en que entender, que pudo vencerle en algunas batallas. Y Suetonio dize, [K] que Augusto Cesar acostumbrava dezmar las esquadras, que cedian a sus contrarios, y que en lugar de la racion de trigo, se la hazia dar de cebada, y que a los Capitanes, y soldados que desamparavan sus estaciones, los castigava capitalmente.

101 Y tambien * se vsò (aunque mas raras vezes) el mandarlos passar por las espadas, ò (como nosotros solemos dezir) por las picas de los demàs, que no se hallavan culpados, los quales (como dize Tacito [L]) parece que se alegravan con esta vengança, por expiarse, ò absolverse a si mismos de tales delitos. Cosa que oy se

G Tit. Livius *lib. 3. Appius Claudius exercitum suum omnem pro fœda fuga castigavit: signiferos enim qui signa amiserant. Centuriones, & Cuspicarios qui ordines reliquerant, virgis cæsos securi percussit, cæteram multitudinem decimavit.*

H Ego *in tract. de crim. parricid. lib. 1. cap. 10.* post Iust. Lips. *lib. 2. de cruce cap. 2.* & Pet. Fab. *lib. 2 semest. cap. 7. in principio, & cap. 6. paulò post princip*

I Appian. Alex. *de bell. Parth* & *lib 1. de bello civil. in fine*, ibi: *Licinius Crassus contra Spartacum gladiatorem qui cum magna manu fugitivorum, & suæ conditionis hominum Romanis bellum inferebat, aliquot victoriis ferocem, præfectus, legionibus decimatis, quòd male pugnasset, quâvis hac decimatione multùm imminuto exercitu, magna strage hostium facta, egregiè Spartacum vicit.* De quo Spartaco facit mentionem I.C. *in l. 3. §. si servus, D. de adquir. possess.* Catel. Cotta *in memor. verb. Spartacus*, & Connan. *lib. 3. comment. cap. 9. num. 10.*

K Sueton *in August. cap. 24. Cohortes, si quæ cessissent loco, decimatas, hordeo pavit, & Centuriones, statione desertâ, itidem vt manipulares, capitali animadversione punivit.* Et de pœna hordei vide quæ ex Livio, Plutarcho, Dione, Vegetio, & alijs latè notat Lævin. Torrent. *ad hunc locum*, & Pet. Fab. *lib. 1. semest. cap. 17. pag. 100. & seq.*

L Tacit. *Annal. 1. Stabant legiones pro concione districtis gladijs reus in suggestu per Tribunum ostendebatur, si nocentem acclamaverant, præceps datus trucidabatur, & gaudebat cædibus miles, tanquam semet absolveret.*

pratica mucho en nuestros exercitos, [M] arcabuzeando a los reos sus proprios commilitones: como Curcio dize [N] que tambien lo acostumbravan los Macedones, matandolos a pedradas.

De esta * DECIMACION trata Ciceron, 102
y otros muchos Autores a cada passo, [O] y dizen se hazia echando primero suertes por decurias entre los que resultavã culpados, templando el rigor que deviera executarse con todos, con degollar vno de cada diez a quien le cupiesse, para que assi la pena tocasse a pocos, y el miedo a muchos, y se hiziesse experiencia, si se emendavan, y mejoravan los que quedassen.

Y a esta * pena pienso que mirò Tito 103
Livio, [P] quando dize, que Camilo, el primer Dictador, en la guerra contra los Veyentos, castigò conforme a la COSTVMBRE MILITAR, a los que avian huido medrosos en vna cercana batalla; haziendo con esto, que sus soldados le temiessen mas que a los enemigos. Palabras de que tambien vsò Appiano Alexandrino, [Q] en el caso de Spartaco, que queda apuntado, hablando de la misma decimacion.

La qual parece * que se avia yà olvi- 104
dado algo en tiempo de Tiberio, pues escrive Tacito, [R] que Lucio Apronio dezmò los soldados de vna esquadra, que llama LA IGNOMINIOSA, porque avian huido de Tacfarinate, mandando matar con vn palo, ò baston a los que salieron por suerte, y renovando en esta hazaña la antigua memoria, aunque entonces se tuvo por rara; y que obrò de suerte esta severi-

iam Contzen. *lib.* 10. *Politic cap.* 3. 92. *Nunc bombardis commilitones ejiciuntur, eaque mors honestior existimatur.*

N Curtius *lib.* 6. *Omnes à Nicomacho nominati, more patrio, dato signo, saxis obruti sunt.* Lycurgi etiam lege, qui terrarum dedisset, tanquam hostis, lapidibus obruebatur Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. in tic. tit* 5. *cap* 17.

O Cic. *in orat. pro Cluent. Statuerunt Majores nostri, vt si à militis esset flagitium rei militaris admissum, sorte in quosdam animadverteretur, vt metus videlicet ad omnes, pœna ad paucos perveniret. Nam miles qui locum non tenuit, qui hostium impetum vimque pertimuit, potest quidem potestate & miles esse melior & per bonus & civis vtilis. Quare ne in bellum propter hostium metum delinqueret, amplior ei mortis supplicij metus est à Majoribus constitutus: ne autem nimium multi pœnam capitis subirent, idcircò illa sortitio comparata est.* Vide Diodor. Plutarch Polyb. Sueton. *in Galba.* & plures alios, quos refert Pet. Fab. *lib.* 1. *semest. cap* 18. Petr. Gregor. *lib* 19. *syntagmat cap.* 10 *nu.* 12. Pet Herod. *lib.* 10. *rer. in tic. tit* 7. *per tot.* Ant. Concium *ad l. g. Iul. Maiest in* 8 *specie. & in vers. Qui imbellis cesserit, fol.* 9. *col.* 2. Claud. Corerium *de re milit. lib.* 3. *cap.* 8. Iust. Lips. *de mil. it. Roman. lib* 5. *dialog* 18. & alios passim: & aliqui Imperatores, vt se clementiores ostenderent, loco decimationis, vicesimabant, aut centesimabant, vt ostendit Capitolinus *in Macrino.*

P Livius *lib* 5. *Camillus Dictator Veienti bello dictas omnium primùm, in eos, qui à Veijs proximo prælio pavore fugerant, more militari animadvertit effecitque ne hostis maximè timendus militi esset.*

Q Appian. *lib.* 1. *de bello civili in fine: Legionibus decimatis, quòd male pugnassent effecit, vt magis ipse, quàm hostis timerentur.*

R Tacitus *lib.* 3. *Annal. Apronius suis acie fugatis à Tacfarinate, magis dedecore suorum, quàm gloria hostis anxius, varò ea tempestate & è vetere memoria facinore, decimum quemque ignominiosæ cohortis sorte ductos, fuste necat. Tantumque*

ridad, que ſolos quinientos vencieron, y desbarataron luego las miſmas copias del enemigo.

105 Y no * ſe puede paſſar en ſilencio otra, que (ſegun dize el miſmo Tacito S) vſavan los Alemanes, colgando a los proditores, y transfugas de los arboles. Y a los que ſe moſtravan floxos, cobardes, ò torpes en las batallas, echandolos en lagunas cenagoſas, y pantanoſas, y cubriendolos con vnas gavillas, ò parrillas de çarços. Dando a entender con la diferencia deſte ſuplicio, que es conveniente, que los graves, y atroces delitos ſe manifieſten quando ſe caſtigan, y los que proceden de puſilanimidad, y flaqueza ſe encubran, y eſcondan, ſi fuere poſsible.

106 Otros * Emperadores, y Capitanes ſolian dexarlos vivos, pero caſtigados con penas de tanta ignominia, que tuvieran por mejor el morir, T pues los vendian como eſclavos, ò deſceñidos, y deſarmados los ponian entre el bagage, ò los alojavan fuera del Real, ò los mudavan a otras legiones, ò les hazian cabar las foſſas, y traer la faxina, ò les cortavan, ò tron cavan los pies, ò las manos, para que fueſſen conocidos por floxos.

107 Como * lo eran los que por no ſer aliſtados para la guerra, ſe ſolian cortar los pulgares de las manos derechas, de donde por ventura ſe derivò la palabra POLTRONES, aunque Don Sebaſtian de Covarrubias V la dà otra etimologia.

108 Aulo Gelio * dize, X que fue antigua animadverſion en eſtos delitos abrirles las venas, y ſangrarlos por modo de afre-

que ea ſeveritate profectum vt vexillum veteranorum, non ex plus quam centesimo numero eaſdem Tacfarinatis copias vicerint. Livius *ub.* . *Fugatorum merentur, qui ſigna reſtituit, aut præſidio decedit.*

S Tacitus *de moribus German poſt princip. Diſtinctio pœnarum ex delicto, proditores & transfugas arboribus ſuſpendunt: ignavos & imbelles, & corpore infames, cœno ac palude, injecta inſuper crate mergunt. Diverſitas ſupplicij illuc reſpicit, tanquam ſcelera oſtendi oporteat, dum puniuntur, flagitia abſcondi:* & de hac pœna crucis vide etiam Livium, *lib.* 4.

T Auctores *ſupra num.* 89. relati, Adam. Contzen. *lib.* 10. *Polit. cap* 58. Ret. Herod. *lib* 1. *rer iudic. tit.* 5. & 7. Petr. Gregor. *lib.* 19. *Syntagm cap.* . & *ſeqq.* & *cap.* 11. & *lib.* 11. *de Republ. cap.* 11. Iuſt. Lipſ. *de milit. Rom. lib.* 5. *alia log.* 18. & Aiala *de iure*, & *offic. belli, lib.* 3 *cap.* 12. vbi in fine refert, *Ayrdiū Caſsium novo exemplo multis deſertoribus manus detruncaſſe & pedes, aſſerens, maiori diſciplinæ fore, miſerabiliter criminoſos vivere, quàm occidere.*

V Covar. *in theſaur. ling. Caſtel. verb. Poltron*, vbi inquit quòd à *Pultre*, ſed melius quaſi *Pollice truncus*, *Poltrone*, de quibus Pollicetruncis, vide omnino Pierium Valerian. *lib.* 36. *Hieroglyph. cap.* 11. & Dempſterum *ad Roſin. lib.* 2. *antiquit. Roman. cap.* 19.

X Agell. *lib.* 10. *noct. Attic. cap.* 8. à quo habuit Ianus Langlæus *lib.* 10. *otij ſemeſtris, cap.* 628. *Fuit hæc quoque antiquitus militaris animadverſio, iubere ignominiæ cauſa militi venam ſolvi, & ſanguinem dimitti. Sed opinor factum hoc primitus in militibus ſtupentis animi, & à naturali habitu declinantis, vt non tam pœna, quàm medicina videretur, &c.*

ta, y piensa, que esto no se vsó al principio tanto por pena, como por medicina: porque júzgavan por menos sanos a los que facilmente huian, y se espantavan, declinando de su oficio, y obligaciones.

Y Plutarco * refiere, [Y] que los de Esparta privavan de qualquier Magistrado a los desertores, y no permitian que se casassen, y davan licencia, para que quien quisiesse pudiesse matarlos, y les obligavan que truxessen siempre rapada la mitad de la barba, y la otra mitad muy crecida, y que sucios, y abatidos diessen buelta todos los dias a la Ciudad. 109

Pero * aun tengo por mas dura la ley de Charondas, Rey de los Tyrios, de que hazen mencion Diodoro Siculo, y Pedro Herodio, [Z] la qual ordenava, que a los que en las guerras desamparassen sus vanderas, y puestos, ò dexassen de tomar armas, y pelear con valor por la patria, quádo la ocasion lo pidiesse, los vistiessen habitos mugeriles, y los sacassen, y pusiessen tres vezes cada dia en la plaça en vn pulpito, ò cadahalso a vista de todos en este trage. Y de esta pena vsò tambien el Emperador Iuliano, [A] trayendo al rededor de sus Reales, vestidos como mugeres a seiscientos soldados, que huyendo fea, y torpemente le avian desamparado en vna batalla. 110

A que * alude lo de Sesoostris Rey de Egypto, de quien cuenta Herodoto, [B] que erigiendo trofeos de las vitorias que iba ganando, si avian sido de Reyes, ò Capitanes que le resistieron con fortaleza, los pintava con figuras, è insignias viriles; 111

y por

Y Plutarc. *in vita Agesilai Spartani*, relatus à Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num 14.* & Petr. Herod. *lib. 10. ver. iudic. tit. 5. cap 17. Militiæ desertores Magistratu omni repellebantur, eius vxor eum ducere non licebat, obviusquisque eos impunè cedere poterat, barbæ partem radebant partem nutriebant squalidi abiectique circuire Ciuitatem singulis diebus cogebantur.*

Z Diodor Sicul. *lib. 12. fol. mihi 281.* Petr. Herod. *d. lib. 10 ver. iudicat tit. 5. cap. 14. Alteram item legem de ijs tulit, qui in prælis signa ordinesque destituissent quiue prorsus arma pro patria capere recusassent. Huiusmodi virorum ignauiam, cæteri legum conditores mortis supplicio arcendam censuere, huic verò placuit. huiusmodi viros vestibus muliebribus indutos medio in foro sisti, terque eodem singulis diebus ante omnium ora suggestu eodemque ornatu consistere; longè namque mortem præstat oppetere, quàm tantam ignominiæ calamitatem diutius in media patria experiri. &c.*

A Ammian. Marcell. & ex eo Herodius *vbi supra.*

B Herodot. *lib. 2 cap 1.* Alexand. ab Alexand. *lib. 1. genial. cap. 22.* Ego *lib. 1. de Indiar iure cap. 2. num. 22. Si cum hostibus, qui magno certamine, dimicassent, & præsenti animo restitissent rem gessisset, tropbæum cum colleis, & virili membro erigebat. Si verò remisso & languido animo per ignauiam seguiter victi, aut nullo negotio pulsi essent, contra eos muliebris instar depingebat, tanquam desides & ignauos, & ita tropbæum ponere consueuerat.*

y por el contrario con las de muger, como a floxos, y para poco, a los que no le avian hecho reſiſtencia, ò ſe dexaron vencer facilmente.

112 Y no es * de maravillar, ſi la fuga, ò total deſamparo de los Caſtillos, y Naves, ò otros pueſtos, y Preſidios de guerra, ſe caſtigaſſe tan gravemente, pues aun ſe tuvo por afrentoſo, y digno de pena en qualeſquier ſoldados el dexarſe vencer, y rendirſe con vida, aunque huvieſſen hecho lo que pudieſſen, como lo dize el Iuriſconſulto Paulo, [C] que por eſta razon les deniega el derecho del poſtliminio. Y lo meſtro el Emperador Veſpaſiano, de quien eſcrive Suetonio, [D] que era tan ſevero en la militar diſciplina, que no quiſo conſentir mas en ſu exercito, ni fiar las armas a vn ſoldado, que aviendo ſido preſo, y cautivo por los enemigos, ſe eſcapò dellos, y bolviò al Real de los ſuyos, teniendole por baſtantemente culpado, en averſe dexado prender vivo. Y Paulo Diacono [E] refiere, que por la miſma razon los Romanos tuvieron, y declararon por infames a los cautivos que Pyrrho les avia reſtituido.

113 Y ſolo * el perder las armas, ò vanderas, ò deſamparar las en trances de guerra, ſe tuvo por crimen digno de muerte, y igual a la deſercion, como lo enſeñan nueſtros Iuriſcõſultos. [F] Vno de los quales no quiſo conceder en ellas derecho de poſtliminio a los dueños, por dezir, que nunca ſe pueden perder ſin torpeza. [G] Y aunque vna ley de Partida parece que le concede; [H] otra caſtiga en los Nobles eſte

C *L. Poſtliminio 17. D. de captiuis, & poſtlimin. reverſ.* ibi: *Poſtliminio carent, qui armis victi, hoſtibus ſe dederunt.*

D Sueton. *in Veſpaſian.* quem refert Aiala *de iure belli lib. 3. cap. 15. num. 4. Tam ſeveræ diſciplinæ fuiſſe traditur, vt militem ab hoſtibus captum, qui ſolutis vinculis ad caſtra refugerat, vltra militare non ſiverit, nec illi arma tradiderit, quod vivus ſe ab hoſtibus capi permiſiſſet.*

E Paul. Diacon. *lib. 2. fol. 73. Ideò P. R. ceptos quos Pyrrhus reddiderat, infames haberi iuſſit, eò quod armati capi potuiſſent.*

F Modeſtinus *in l. 3. §. miles, D. de re milit. Miles qui in bello arma amiſit, vel alienavit capite punitur humanè militiam mutat.* Paul. *in l. qui commeatus 14. §. arma. D. eod. Arma alienaſſe grave crimen eſt, & ea culpa deſertioni exæquatur, &c.* Tradunt alia Cotereus *lib. 3. c. 5. & 9.* Bellin. *part. 8. tit. vnico, de delict. milit. n. 52. 75. & 80.* Aiala *lib. 3. cap. 16.* Pet. Herod. *lib. 10. rer. iudic. tit. 5. & 6.* Iuſt. Lipſ. *de milit. Rom. cap. 18. verſ. Si quis abiecerit,* & Pet. Greg. *lib. 11. de Rep. ſub. cap. 7. num. 39.*

G Marcel. *in l. 2 verſ. Non idem D. de captivis: Non idem in armis iuris eſt, quippe nec ſine flagitio amittuntur: arma enim poſtliminio reverti negatur, quòd turpiter amittantur.*

H *L. 4. & 5. tit. 25. part. 2.* notat Aiala *de iure, & offic. belli, lib. 3. cap. 16.*

este delito con pena de infamia. I

Y encareciendo * la gravedad del,cuẽ- 114
ta Tito Livio, K que Appio Claudio por aver huido su exercito de los Volscos, perdidas las armas,y las vanderas,los denostò como a proditores, y desertores, y preguntandoles,donde las avian dexado? los mandò açotar, y passar las segures. Y Cotereo refiere, L que el mismo castigo se vsò el año 283.ab Vrbe condita con los Capitanes,y Alferezes que perdieron las vanderas, dezmando los demàs del exercito,y matando con palos a los que salieron por suerte.Y que Marcelo, M peleando contra Annibal año de 545. los quitò las insignias, y honor de soldados, y los obligò que comiessen cebada. Como tãbien dize Valerio Maximo, N que lo hizo Lucio Calpurnio Pison Consul, con Caio Titio Prefecto de la Cavalleria, mandandole quitar el saco militar,y vestir vna toga cortadas las faldas,y descẽñida la tunica,y que a pie descalço assistiesse en las tiendas, porque rodeado de muchos enemigos se les entregò con sus armas.

De donde * nacia, que por no caer en 115
estos castigos, y afrentas, muchos (como advierte Polybio O) si sucedia perder el escudo, la espada, ò otra pieça de sus armas en el conflito de la batalla,se bolvian a arrojar a los enemigos, determinados de morir,ò cobrarlas.Como lo hizo Marco Caton, hijo del Censorino,del qual escriven Valerio, y Iustino, P que aviendo caìdo con su cavallo en el mayor aprieto de vna pelea, y echado menos la espada,

des-

L.vltima tit.21.par.2.

K Livius *lib.2.*Halicarnas.*lib.9.Appius Claudius à Volscis exercitu eius fugato, invectus in proditorem exercitum militaris disciplinæ,desertorem signorum, vbi signa essent singulos rogitans? inermes milites, signo amisso, virgis cæsos, securi percussit.*

L Cotereus *d.lib.3 cap.9.fol.449.*vbi concludit: *Ea enim erat Romanis in desertores acti signave abijcientes, patria pœnitio.*

M Cotereus *supr. Marcellus contra Annibalem pugnans cùm turbata tota acies prorsus fusa esset. Centuriones manipulorum, quorum signa amissa fuerant, districtis gladijs discinctos destituit, & cohortibus, quæ signa multebriter amiserant,hordeum dari iussit.*

N Valer.Max.*lib.2. cap.7.L Calpurnius Piso Cons. C. Titium Præfectum Equitum quòd fugitivorum multitudine circumventus, arma hosti cum suis tradidisset, toga lacinijs abscissis, amictum,discincta tunica & nudis pedibus ad principia per omne tempus militiæ adesse iussit.*

O Polyb. *lib.6.* quem refert Contzen *lib.10 Polit.c.8. pag.223.* & Iust. Lips *dict dialog.18.Quidam etiam in ipso conflictu, & excusso scuto aut gladio, altove ex armis, casu fortuito, iaciunt se ipsi in hostes, certi aut recuperare, quod amiserint, aut occumbentes effugere manifestam ignominiam, & opprobria suorum.*

P Valer.*lib.3.cap.2.* Iustin *lib.37. M. Cato Censorij filius, in acie cadente æquo prolapsus, cum se recolligeret, animadvertereq; gladium excidisse vagina, veritus ignominiam, in confertissimos hostes se immittens, aliquot vulneribus acceptis recuperato gladio redijt ad suos: quo spectaculo attoniti hostes, postero die ad eos supplices pacem petentes venerunt.*

despues de averse cobrado en la silla, receloso de la ignominia, se tornò a mezclar con los enemigos, y enefeto la recuperò, recibiendo algunas heridas, y bolviò glorioso a los suyos, dexando con este espectaculo tan atonitos los contrarios, que el dia siguiente vinieron humildes a pedir pazes.

116 Cuya * hazaña nos trae a la memoria la de aquel Ilustre Cavallero Toledano Garci-Perez de Vargas, el qual estando en el cerco de Sevilla con el Santo Rey Don Fernando, y aviendo passado solo, y viçarro por muchos Moros, que reconocidos de su valor no se atrevieron a acometerle, bolviò segunda vez a meterse entre ellos, por buscar, y cobrar la escofieta de lienço, que se le avia caìdo quando se enlaçò la celada, como mas largamente lo escrive Valerio de las historias, y otros Autores. Q

Q Valerio *en su histor. Escolast. lib. 7. tit. 2. cap.* 10. Mariana *lib.* 13. *cap.* 1. *pag.* 629. & alij.

117 Y en esto * se fundò el cuidado del insigne General de los Thebanos Epaminondas, quando despues de aver conseguido tantas vitorias, viendose morir atravesado de vna lançada en la batalla de Mantinea, preguntò a los suyos, si estava salvo su escudo, y los enemigos desbaratados? Y aviendole dicho que si, respondiò, como dize Valerio: R Aora nace vuestro Epaminondas, pues assi muere.

R Valer. Max. *lib* 3 *cap.* 7. *Epaminondas trajectus hasta, moribundus, primum an clypeus suus salvus esset deinde an penitus fusi hostes forent, interrogavit: Qua postquam ex animi sententia comperit, lætus obijt, inquiens: Nunc vester Epaminondas nascitur, quia sic moritur.*

118 Y no fue * menor la observancia de esta militar disciplina en sus contrarios los Lacedemonios, cuyas mugeres amonestavan a sus hijos al tiempo de darles armas, y despacharlos para la guerra, que no bolviessen a su presencia, si no fuesse

con

con ellas, ò muertos. [S] Y vna llamada Damatria matò a su hijo, porque no lo cumpliò, como cuenta Plutarcho, [T] y lo hizo poner en versos Griegos por epitafio de su sepulcro. Y por * otros que es- 119
criviò Archiloco en contra desto, persuadiendo que era mejor perder las armas que la vida, le echaron afrentosamente de su Republica, como despues de otros lo refieren Cotereo, y Aiala. [V]

Y del * Emperador Didio Iuliano 120
cuenta Pedro Herodio, [X] que a vn Tribuno que dexò, y perdiò la vandera, de que se apoderaron los enemigos, anteponiendo la vida à la magnanimidad, que deviera mostrar, y tener, como Ciudadano Romano, le quitò el cingulo, y honra de la milicia, y le tuvo de alli adelante por infame, con los demàs que fueron compañeros de su huida.

Porque * siempre se juzgò esta perdi- 121
da de las armas, y vanderas por grave; por lo que disminuye nuestras fuerzas, y glorias, y aumenta las del contrario. Y assi Alexandro Severo, quando refiriò en el Senado Romano la gran vitoria que avia conseguido de Artaxerxes Rey de los Persas, en esto fundò su mayor encarecimiento, como en su vida lo refiere Lampridio. [Y]

Y por * el mismo respeto hallamos tan 122
prohibido por todos derechos, el dar, ò passar armas a los enemigos, ò enseñar a los Barbaros la labor, y fabrica dellas, como lo declara el Emperador Marciano, [Z] llamandolo PERNICIOSO, y especie de PRODICION. A que assisten las leyes de nues-

S Aiala *d.lib.3.cap.16.* & alij *vbi supra*, vnde illud: *Aut cum hoc, aut super hoc.*

T Plutarch. *in Apophtegm Lacon circa finem*, Ego *in tract. de parricid. lib.2. cap.11.*

Hunc miserum mater Damatrion ipsa peremit,
Nec dignum matre, nec Lacedæmonium.

V Aiala *d.lib.3.c.16.* Cotereus *d.lib. 3.cap.9. in fine.* Archilochi autem versus ita se habebant:

At carnisse armis, quàm mortem occumbere præstat,
Aspide proiacta, mox melior dabitur.

Idem refert Pet. Herod. *d.lib.10. rer. iudic tit 5.cap.23.* vbi etiam, quòd Plato iubet relegari de viro ad mulierem, qui arma amiserit.

X Petrus Herodius *dict. tit. 5. cap. 15. Propterea Iulianus Tribuno qui vexillum reliquisset, quo potitus est hostis, salute magnanimitati Romanæ anteposita, cingulum ademit & deinceps vnà cum ijs, quos fugæ socios habuisset, duxit pro infami.*

Y Lampрid. *in Alex. Sever. Eorum armis nostros armavimus. Artaxerxem potentissimum Regem tam re, quàm nomine, fusum fugavimus, ita vt eum terra Persarum fugientem videret: & quà ducta fuerant quondam signa nostrorum, ea Rex ipse signis effugerit relictis*

Z Imp. Marcian. *in l.2. C. quæ res exportar. non pos.* ibi: *Perniciosum namque Romano Imperio & proditioni proximum est, Barbaros, quos indigere convenit telis, eos, vt validiores reddantur, instruere.* Vide tex. *in cap. quod olim. de Iudæis.*

nuestras Partidas, [A] y la Bula de la Cena del Señor, que pone este delito por vno de los comprehendidos en sus censuras, de cuya gravedad tratan a cada passo muchos Doctores. [B]

123 Y fue * entre los Romanos tan importante el rigor, y severidad en el castigo de los delitos de que vamos hablando, que (como gravemente pondera Salustio [C]) huvo mas vezes ocasion de proceder en las guerras contra los culpados en entrar en ellas arrojadamente, ò en retirarse tarde, excediendo los ordenes, y mandatos de sus Generales, que contra los que dexaron las vanderas, ò cediendo al enemigo, fuerõ lançados de sus lugares.

124 Lo mismo * podemos afirmar de nuestros Españoles, cuya lealtad se aventaja a la de las demàs Naciones del mundo, y cuyo esfuerço, prudencia, y disciplina militar, aun por testimonio dellas, es celebrada, como lo dize el Sabio Rey Don Alfonso, [D] y despues de Gregorio Lopez su glossador, lo confiessan varios Autores. [E]

125 Y assi * hallarèmos en sus historias mas exemplos de Alcaides, y Capitanes, q̃ murieron por guardar sus Castillos, Presidios, y Fortalezas, que de los que fueron castigados por averlos desamparado, ò entregado a los enemigos. Algunos referirèmos en otro lugar. Pero siẽpre podrà dignamẽte tener el primero, aquel tan sabido, como valeroso hecho de Don Alõso Perez de Guzman el Bueno, primer fundador de la Ilustre Casa de los Excelentissimos Duques de Medina Sidonia,

A *L. 31. tit. 16. p. 2. l. 4. tit. 21. p. 4. l. 22. tit. 5 p. 5. l. 4. tit. 12. lib. 1. ordinam. l. 20. tit. 2. lib. 8. recop.* Verba *d. l. 22.* sic habent: *Cá dar armas, ò fazer otra ayuda a los enemigos de la Fè, con que se puedan amparar, es vna manera como de traicion.*

B Alex. *cons. 130. vol. 7.* Roder. Xuarez *alleg. 18. n. 13.* Boer. *decis. 178.* Cæphal. *cons. 131. lib. 2.* Capici. *decis. 150.* Brisson. *4. select. cap. 4.* Borrell. *de præstant. Reg. Cathol. cap. 6. num. 7. & cap. 9. num. 48.* Aviles *in cap. 52. Prætor.* Trentacinq. *lib. 3. resolut. tit. de verb. oblig. resol. 3.* Cabed. *decis. Lusitan. 47. & 115. par. 2.* Thom. Valasc. *alleg. 62.* Stracha *de mercat. 2. par. num. 4. & 4. par. cap. 1. sub tit. mercat. in quib. rcb. poss. exerc. decis. Avenion. 40.* & plures alij relati à Iulio Claro *lib. 5. sent. §. fin. q. 77. num. 21.* & Ægid. Bened. *in l. ex hoc iure, 1. part. cap. 7. num. 20.*

C Sallust. relatus ab Aiala *d. lib 3. cap. 15. in fine: Veteribus Romanis in bello sævius vindicatum fuit in eos, qui contra imperium in hostem pugnaverant, quia tardius revocati prælio excesserant, quàm qui signa relinquere, aut pulsi loco cedere ausi erant.*

D *L. 2. in princip. tit. 18. part. 2.* ibi: *E porende los Españoles, que toda via vsaron de la lealtad mas que otros omes, &c.* De qua Didac. Valdes. *de dignit. Reg. Hispan. cap. 7. num. 25 l. 9. tit. 19. par 2.* ibi: *E los Españoles, que fueron siempre muy sabidores de guerra, è mucho vsados de fecho de armas: l. 2. in fine, tit. 29. ead. part.* ibi: *E porende antiguamente los Nobles omes de España, que supieron mucho de guerra, como vivieron siempre en ella.*

E Gregor. Lop. *d. l. 2. tit. 18. part. 2. glos. 1. in fine: Hi semper fuerunt sapientes in bello, & veteris militaribus experti, & hodie etiam testantibus alienigenis, virtus belli apud Hispanos est: & in l. 7. tit. 22. ead. part. glos 2.* vbi affirmat, *Hispanos audaciores esse, quàm homines alterius provinciæ, ex causa caliditatis.* Sequitur plures alios referens Redinus *de mateſt. Princip. verb. Non armis. nu. 17.* Borrel. *de præst. Reg Cathol. cap. 82. num. 17.* Doctiss. Bernad. Aldrete *de orig. ling. Castel lib. 1. cap 3.* Valencuel. *in discurs. stat. & bell. consid. 18. part. 2. num. 78.*

&

quando en defensa de la Villa, y fuerza de Tarifa, que estava à su cargo, menospreció el amor paternal, y por guardar la devida lealtad a su Principe, y cumplir a la letra el fuero de España, [F] arrojò el cuchillo, con que los Moros dieron muerte a su hijo: de que hazen mencion Valerio de las historias, y otros antiguos, y modernos Autores. [G] Y especialmente el privilegio del señor Rey Don Sancho, que refiere Alonso Lopez de Haro en su Nobiliario, [H] donde se dize, que *quiso ser semejante a nuestro Padre Abrahan. pues diò el cuchillo con que matasse su hijo.*

De otro * Cavallero de Oca cuenta el mismo Valerio, [I] que siendo Alferez del Conde Don Gomez de Gormaz en la batalla que el Rey Don Alfonso de Aragon diò a los Castellanos, que defendian las partes de la Reina Doña Vrraca su muger, le mataron el cavallo: y despues que se puso en pie, le pretendieron quitar la vandera, cortandole para ello las manos; pero èl la tuvo quan fuertemente pudo con los braços troncados, y se defendiò por gran rato, apellidando, OCA, OCA, hasta que le mataron. 126

No es * menos digno de alabança, y memoria el esfuerço del Conde Dõ Guillen Gomez de Galicia, a quien el Rey Don Bermudo puso en guarda de la Ciudad de Leon. Y cuenta Don Lucas de Tui, [K] que aviendosela cercado con gran poder Almançor, y quebrantado el muro por la parte de Ocidente, Don Guillen, aunque estava muy malo, se hizo llevar en andas armado a aquel puesto, y estuvo en 127

& seqq. & *consid.* 21. *num.* 24. late & eleganter Dom. Gregor. Lopez Madera *de excellent. Hisp.* c. 3. *per tot.*

F *L.* 6. *tit.* 18. *par.* 2. de qua *supra num.* 67. ibi: *E por tormentar ò ferir, ò matar la muger a los fijos &c.*

G Valer. *en sus histor. Escolastic. lib.* 2. *tit.* 1. Medina *lib.* .. *de las grandezas de Espaã cap.* 5. Chronica de España *en la vida del Rey Don Sancho el IV.* el Comendador Griego *sobre Juan de Mena, copla* 159. Mariana *lib.* 14. *cap.* 16. Zurita *lib.* 5. *cap.* 54. Garibay *lib* 13. *c.* 24. Argote *lib* 2. *cap.* 30. Sandoval *in hist. Alphons. VII. fol.* 343. Lipsio *lib.* 1 *exemp. & monit. cap.* 7. *exemp.* 7. Bapt. Fulgos. *lib.* 8. *fact. & dict. memorab. cap.* 6. *fol.* 214. y Don Tomas Tamayo de Vargas *en la defensa de la historia de Mariana. fol.* 15.

H Alonso Lopez de Haro *en su Nobiliario lib.* 1 *fol.* 8 7.

I Valer. *dict. lib.* 2. *tit.* 1. *cap.* 11.

K Lucas Tudens. *in Bermudo*, Valer. *supr. lib.* 2. *tit.* 1. *cap.* 9.

en èl tres dias peleando, y matando muchos Moros, hasta que por ser infinitos, y valerse de grandes pertrechos, entraron, y quemaron la Ciudad, y mataron al Conde, y a quantos con èl estavan.

128 Y en el año * onze del señor Rey Don Alfonso, que hizo las Partidas, leemos, [L] que los Reyes Moros de Murcia, y Granada quebrantaron las treguas, y cobraron todas las Fortalezas del Reino de Murcia, y del Andaluzia, y el Rey de Granada vino sobre Xerez, y tomò la Villa, que estava poblada de Moros, y combatiò el Alcaçar, que tenia vn Cavallero llamado Garci Gomez Carrillo, y aviendole entrado por fuerza, despues de recio combate, y gran resistencia, mataron quantos Christianos estavan en èl. Pero el Alcaide, como esforçado Cavallero, peleava todavia muy bravamente, defendiendo solo la Torre del Omenage, y haziendo tan valerosas proezas, que el Rey de Granada admirado, y aficionado dellas, mandò que no le matassen, antes le procurassen coger vivo: y para esto hizieron garfios de hierro, con que trabavan dèl, y se dexava romper las carnes, queriendo antes morir, que ser preso. Pero en efeto lo fue, y el Rey de Granada loò mucho su fortaleza, y le hizo curar de sus llagas, y despues de convalecido le diò muchos dones, y le embiò honradamente para Castilla.

L Valer. *dict. lib. 2. tit. 1. cap. 11.* Sedeño *en sus Varones ilustres tit. 7. c. 3.* vid. Lipf. *lib. 2. monit. cap. 13.* Beyerlink *in Theat. lit. A, fol. 267.*

129 Y por no * aver hecho otro tanto aquel mal afortunado Cavallero, Castellano de Bugia, quando Sal Arraez Governador de Argel le sitiò, año de 1555. sino antes

entregadosela con ciertos partidos en 27. de Setiembre del mismo año, fue degollado (casi sin ser oido) en la plaça de Valladolid, en quatro de Mayo del año siguiente; sacandole para ello armado desde la carcel, con pregon que manifestava su culpa, y quitandole en cada canton, ò parte mas publica vna pieça de las armas, hasta que del todo fue despojado dellas, y de la vida, que como dize el Autor que refiere su historia, [M] fuera mejor averla perdido en Bugia.

M Don Fr. Prudencio de Sandoval *en la Carolea, 2. p lib. 32. §. 27. an. 1557.*

Y en terminos * de sucessos Navales (que aun se podràn tener por mas ajustados al nuestro) no parece aver sido menor el castigo de que vsò el Maestre de Malta contra vn Capitá General de quatro Galeras de su Religion, por averlas desamparado, huyendo de Aluchali año de 1570. salvando toda la gente. Pues dize Antonio de Herrera, [N] que como las obras se juzgan por el sucesso dellas, no quiso admitirle disculpa, ni leer las cartas que le llevò del Papa, y de los Reyes de España, y Francia, hasta que se presentasse en la prision; y despues, hecho el processo, le condenò a muerte, y le echaron en canal, metido en vn saco. 130

N Anton. de Herrera *in histor gener. lib. 1, cap. 7. pag. 796.*

Y estos * vltimos años se viò en esta Corte en Iunta particular de Consejo de Estado, Iusticia, y Guerra, que su Magestad mandò hazer para ello, la causa de otros Cavalleros de la misma Religion, que desampararon, y perdieron las Galeras de Cataluña, dexandolas en poder de Turcos, y Moros de Argel. Y por mas que alegaron en su defensa, los degrada- 131

ron

ron por su Assamblea, y fueron condenados al Peñol, y en otras penas muy rigurosas, aviendo hecho oficio de Fiscal contra ellos, por nombramiento, y comisiõ de su Magestad, el no menos docto, que Noble Cavallero Don Fernando Pizarro de Orellana, que lo era entonces del Real Consejo de las Ordenes, donde oy es meritissimo Consejero: el qual escriviò sobre el caso vn papel, que intitulò, *Discurso Militar, y Legal*, tan lleno de erudicion, que pudiera yo escusar este, contentandome con copiarle, como aora lo hago con imitarle.

§. V.

POR LAS OBLIGACIONES DEL cargo, y del omenage.

132 CRECE * assimismo mucho mas la gravedad destas culpas, por las estrechas obligaciones que el General, y Almirante tenian para no cometerlas, pues la preheminencia, y autoridad de los cargos, haze siempre mas dignos de reprehension los excessos. O

133 Y en estos *' de que tratamos, de DESERCION, y DEDICION, lo enseñò por palabras expressas el Iurisconsulto Arrio Menandro, diziendo, que se aumentan por la dignidad, grado, y especie de la milicia. P

134 Y en * qualesquier otros, que toquen en lesa Magestad, el Iurisconsulto Modestino, que aun habla generalmente en to-

O Salvian. *de gubernat. Dei, lib. 4. Vbi sublimior est prærogativa, maior est culpa.* D. Isidor. *de sum. bon. lib. 1. cap. 18. Tanto maius peccatum esse cognescitur, quanto maior qui peccat habetur: crescit enim delicti cumulus iuxta ordinem meritorum, & sæpè quod minoribus ignoscitur, maioribus imputatur, cap. præcipuè 3. 11. q. 3. cap nulli 4. 2. q. 1.* ibi: *Siquidem reatu maiori delinquit qui potiori honore perfruitur, & grauiora facit vitia peccatorum sublimitas peccantium.* Iuvenal. *satyr. 8* Castrens. *cons. 349. lib. 1.* cum traditis à Mastrillo *de Magistrat. lib. 6. cap. 1. nu. 8. cum seqq.* & à Me *in tract. de syndic defunct. nu 102. & seqq.*

P *L. non omnes 5. D de re milit. Non omnes desertores similiter puniendi sunt: sed habetur & ordinis & stipendiorum ratio, gradus militiæ, vel loci, muneris desserti, & anteactæ vitæ: l. 2. §. dare, eodem tit. Dare se militem cui non licet, grave crimen habetur, & augetur, vt in cæteris delictis, dignitate, gradu specie militiæ.* Vide Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. cap. 15. ex num. 14. & 21.*

todos los soldados. Q Donde Gotofredo nota, que esto resulta, de que viven con sueldo, ò estipendio del Emperador. Aun que Aurelio Casiodoro da otra razon, que parece mas concluyente, y es, que si los soldados, y Capitanes se buscan para que las Republicas, y sus leyes estèn defendidas, y tengan la devida observancia, no avrà a quien se pueda pedir que las guarde, si se vè que ellos las menospreçian. R

Por esto * advirtiò otro Iurisconsulto, S que el oficio de los que rigen, y goviernan exercitos, no consiste solo en darles orden de la militar disciplina, sino en observarla por su parte con gran cuidado. Y cumplir diligentes las muchas que en ellos requieren todos los Autores que tratan desta materia. T 135

Entre * los quales Xenophonte añade, que no deve vn General contentarse con ordenar sus esquadras, y ocupar los puestos que juzgare mas oportunos para conseguir la vitoria, sino tambien en ampararlos, y librar sus soldados de hambre, enfermedad, sedicion, floxedad, ò pereza; y animarlos, y despertarlos con su exemplo, a que obren con valor, y esfuerço en las ocasiones. V 136

Salustio * dixo X gravemente lo mismo, en persona de Mario, poniendo en primer lugar, que sepa acometer, y herir los contrarios, disponer sus presidios, y trincheas, sufrir el frio, y calor igualmente, dormir en el suelo si conviniere, y tolerar hambre, y trabajo en vn tiempo: sin temer nada, sino es la torpeza, y afrenta 137

en

Q *L. famosi 7. in fine, D. ad leg. Iuliam Maiest.* ibi: *Crimen Maiestatis maximè exacerbatur in militres:* vbi Gothofred. notat *littera E. Vt qui stipendijs Imperatoris vivant.*

R Casiodor. *lib. 12. epist. 1. Edicta nostra in primis observa, ostende bonam te intendentibus viam. Nam cuius est iudicis custodire mandata, si Milites nostra videantur negligere constituta.*

S Martian. *in l. officium 12. D. de re milit. Officium regentis exercitus non tantùm in danda, sed etiam in observanda disciplina consistit.*

T De qualitatibus & requisitis boni Ducis, vide Xenoph. *in Cyripæd.* vbi ab ipsis incunabulis susceptum Imperatorem ad senectam vsque perducit, & effingit verius, quam describit Barthol. Capola *in tract. de Imp. milit. delig in præfati, num. 5.* Cotereus *lib. 2. cap 5.* Belinus *de bello, 1. part. tit. 9 num. 3.* Viala *lib. 2. cap. 2. per totum*, Lucas de Pena *in l. Tribunus, C. de re milit. lib. 12.* & Flavi. Frontin. *de re milit. lib. 4.*

V Xenoph. *vbi supra: Boni exercitus Imperatoris munus non in sola acie instruenda positum est, aut locis ad victoriã opportunis capiendis, verùmetiam in tuendo exercitu, ab inopia, morbis, seditione, ignavia, & eodem ad contentionem, virtutem exhortando cohortandoque.*

X Sallust. *in Iugurth. Multa itaque doctus debet esse Imperator, hostes ferire, præsidia agitare, nihil metuere, nisi turpem famam, hiemem & æstatem iuxta pati, humi requiescere, eodem tempore inopiam & laborem tolerare.*

en que podria caer, si faltasse en algo al cumplimiento de lo que deve.

138 Imitò, * y aventajò esta dotrina de Salustio Lucano,[Y] quando introduce a Iulio Cesar, que en los campos de Farsalia animava à sus soldados, diziendo:

Aquellos han de ser mis compañeros,
A quien provoquen los peligros mismos;
Que siendo yo testigo, hazaña ilustre,
Y de Romanos digna, el sufrir crean
Los mas tristes sucessos. Y si alguno
Amante de la vida, necesita
De fiador, que sus riesgos assegure,
Vaya à buscarle por la mejor via:
Mientras que yo el primero las arenas
Entro, y primero el seco polvo piso.
Enciendame del Sol el rayo ardiente;
Salgame al passo de veneno armada
La sierpe, y mi primera muerte sea
Para escusar las vuestras escarmiento.
El que beber me viere, su sed sienta,
Y su calor, el que buscar me viere
De los bosques las sombras: el cansado
Peon se rinda, si me vè acavallo
Guiar sus esquadrones, quando sea
Por diferencia alguna conocido,
Si voy por General, ò por soldado.

Y poco mas abaxo.[Z]

El mismo con la pica al ombro marcha
A pie, y los fatigados esquadrones
Guia, y con vivo exemplo les enseña,
Antes que manda, a tolerar trabajos.

139 No lo dixo * menos heroicamente Claudiano,[A] en este sentido:

Con igual sudor tuyo a tus soldados
Has de alentar y con igual fatiga:
Si del opuesto monte la aspereza

Im-

Y Lucan. *lib.* 9. *Pharsal.*

Hi mihi sint comites, quos ipsa pericula ducent,
Qui me teste pati, vel quæ tristissima pulchrum,
Romanùmque putent. Atqui spectatore salutis
Miles eget, capitùrque animæ dulcedine, vadat
Ad dominum meliore via. Dum primus arenas
Ingrediar, primùsque gradus in pulvere ponam.
Me calor æthereus feriat, mihi plena veneno
Occurrat serpens, fatòque pericula vestra
Pertentate meo. Sitiat quicùmque bibentem.
Viderit: aut umbras nemorum quicumque petentem,
Æquet, aut equitem pedibus præcedere turmas;
Deficiat si quo fuerit discrimine notus
Dux an miles eam.

Z Idem Lucanus *ibidem.*

Ipse manu sua pila gerens præcedit anheli
Militis ora pedes, monstrat tolerare labores,
Non iubet.

Concinit Silius *lib* 1.

Primus inire manum, postremus ponere Martem.

A Claudian. *in 4. Honor. Consul.*

——Solabere partes
Æquali sudore tuas: si collis iniquus,
Primus ini: sylvam si cædere provocat vsus.
Ne pudeat sumpta quercum straviſſe bipenni:
Calcatur si pigra palus, tuus ante profundum
Prætentet sonipes: fluvios tu protere curru
Hærentes glacie, liquidos tu scinde natatu.

Impide el passo, sube tu el primero:
Y si gastar, ò derribar conviene
La espessa selva, a tu segur valiente,
Sin que a la Magestad indigno sea,
Postrada caygа la robusta encina:
Y si se ha de passar la cenagosa
Laguna, tu cavallo sea el primero,
Que el fondo mida, y sus peligros prueve.
Tu carro sepa del elado rio
La primera vereda: y la corriente,
Y à del rigido yelo desatada,
Vençan nadando tus valientes braços.

Pero * no tenemos necessidad de va- 140
lernos de autoridades estrañas, pues nues-
tras leyes de Partida [B] lo abraçaron todo,
expressando vna por vna las partes, y obli
gaciones de los que deven ser escogidos
para Caudillos de guerra. Y aviendo tra-
tado del linage, poder, seso, y Maestria,
insisten mucho en lo del ESFVERÇO, di-
ziendo: *Cà por esfuerço seràn acometedo-
res. E porende los antiguos, que fablaron en
fecho de guerra, tovieron, que como quier
que esto deviessen aver todos comunalmen-
te; mas conviene a los Cabdillos, que a los
otros omes, pues que ellos han poder de cab-
dillar. Cà estos deven ser esforçados para
cometer las cosas peligrosas, è costumbrados
en fechos de armas, en saberlas traer, è
obrar bien con ellas.*

B *L. 4. 5. & seqq. tit. 23. part. 2.*

Y alli * la Glossa [C] trae aquel lugar de 141
los Machabeos, donde pidieron se nom-
brasse por Principe de sus guerras el que
fuesse esforçado, y valiente, y lo huviesse
assi descubierto desde su juventud. Y pu-
do traer el de Ciceron, [D] cuyas palabras
parece que quiso trasladar, ò imitar nues-
tra

C Gregor. Lopez *d. l. 5. part. verb. Esforçado.* Machab. 1. *cap. 2. Fortis viribus à iuventute, sit nobis Princeps militiæ.*

D Cicero *pro lege Manilia.* Cuius verba refert, & sigillatim prosequitur Barthol. Cæpol. *in tract. de Imper. milit delig §. 7. & seqq* Cotereus *d. cap. 5.* & Aiala *lib. 2. cap. 2. num. 6. & 7.*

tra ley. El qual requiere eſtas quatro coſas en vn General, ſabiduria de las de la guerra, esfuerço, autoridad, y felicidad: y que eſtas ſe acompañen con otras cinco virtudes, conviene a ſaber, trabajo en los negocios, fortaleza en los peligros, induſtria en el obrar, preſteça en el acabar, y conſejo en el prevenir.

142 Y atendiendo * a eſto, dize Tito Livio, [E] que ſe ha de mirar con ſumo cuydado, a quien ſe encargan ſemejantes goviernos. Y que Valerio Corvino dezia à ſus ſoldados, que ſiguieſſen ſus hechos, mas que ſus dichos, y que no aprendieſſen tanto dèl por los documentos, como por los exemplos, pues con ſu dieſtra avia alcançado tres Conſulados, y grande alabança, que es lo que tambien propuſo Gedeon a los ſuyos, como ſe refiere en la Sagrada Eſcritura. [F]

143 Porque * es regla cierta, enſeñada por Xenofonte, [G] que por la mayor parte ſon tales los ſoldados como los Capitanes. Y aſsi Chabrias, no menos inſigne Filoſofo, que General de los Athenienſes, ſolia dezir (como refiere Plutarco [H]) que era mas digno de temer vn exercito de ciervos, ſi ſu Capitan era leon, que vno de leones, ſi ſu Capitan era ciervo: ſintiendo, que toda la buena ſuerte de la guerra, pende del valor, y prudencia del General.

144 El qual, * ſegun otro agudo apotegma de Pyrrho, referido por Eſtobeo, [I] ha de incitar, y animar mucho mas los ſoldados con ſu esfuerço, y exemplo, que el mejor, y mas dieſtro pifaro, o trompeta con ſu inſtrumento.

E Tit. Livius *decad. 3. lib. 1. Quis ad gubernacula ſedeat, ſumma cura prouidendum eſt,* & iterum *lib. 7. Tum etiam intueri, cuius ductu, auſpicioque iucunda pugna ſit. Facta mea nō dicta vos milites ſequi volo: nec diſciplinam modò ſed exemplum etiam à me petere, qui hac dextra mihi tres Conſulatus, ſummamque laudem peperi.*

F Iudic. 7. *verſ.* 17. *Quod me facere videritis, hoc facite: ingrediar partem caſtrorum, & quod fecero ſectamini:* refert Aiala *de iure belli, lib. 2. cap. 2. num. 18.* vbi adducit etiam illud Senecæ: *A capite bona valetudo tranſit in reliqua membra.*

G Xenoph *in Cyripæd. lib. 8. Quales fuerint Præfecti, ſeu belli Duces, tales etiam qui ſunt ſub ipſis vt plurimùm evadent.*

H Plutarch. *in Apophtegmat.* latiùs Cælius Rhodigin. *lib. 6. lect. antiq. cap. 11. Formidabiliorem eſſe cervorum exercitum duce leone, quam leonum duce cervo.*

I Stobæus *ſerm. 52. Pyrrhus multis inter pocula quærentibus, virum Antygenides, aut Satyrus melior eſſet tibicen: Mihi ſanè (inquit) præſtare videtur Dux qui multos incitat.*

Y * Plinio [K] quiere, que sea semejante al Eleboro, y que como este, tomado por medicina, aviendo concitado los humores, es el primero que sale del cuerpo, assi el Capitan valeroso despues de aver alentado, y esforçado a los de su exercito, sea el primero que se arroje en los enemigos. 145

K Plin. *lib. 25 cap. 5. circa fin. vt [illegible] vam concitatis intus omnibus, ipsum in primis exit: ita Dux fortis adhortatus suos, inter primos prodit in hostes.*

Y Vegecio * dize, [L] que deve estar muy advertido, y solicito en el cumplimiento destas obligaciones; porque como ha de ser suyo el prez, y honra de la vitoria, assi se le imputara la culpa de qualquier perdida, que por lo contrario sobreviniere en daño, y afrenta de la Republica: pues con las insignias, y poderes del cargo, se pusieron debaxo de su fe, valor, y cuidado, las haziendas de los particulares, el amparo de las viudas, la salud de los soldados, y la gloria, y reputacion del Imperio. 146

L Veget. *de re militar. lib. 5. cap. 10. Dux ergo cui tantæ potestatis insignia tribuuntur, cuius fidei atque virtuti possessorum fortunæ, tutela vrbium, salus militum, Reip. creditur gloria, non tantùm pro vniverso exercitu, sed etiam pro singulis contubernalibus debet esse solicitus. si quid enim illis eveniant in bello, & ipsius culpa, & publica videtur iniuria.*

Nuestra * ley de Partida [M] dixo lo mismo, concluyendo: *Que si alguna cosa por èl menguasse, el yerro, y el daño que por èl viniesse, toda la culpa seria suya, è merece tal pena, como el mal que los omes recibiessen.* 147

M *L. 9. in fine, tit. 23. par. 2.*

Y no lo olvidò * Cornelio Tacito, [N] aunque confessando, que ay en esto alguna desigualdad; porque en los sucessos prosperos todos quieren entrar a la parte, y en los adversos todos dexan toda la culpa à los Capitanes, ò Generales. 148

N Tacit *in vita Agricolæ: Iniquissima bellorum conditio est, prospera omnes sibi vindicant, adversa vni imputantur.*

Cuyas retiradas, * ò rendimientos, se han tenido siempre por afrentosos, y culpables por estas causas, aun quando se hallan en trances muy apretados, como lo en- 149

enseñò Iulio Cesar, y sus soldados en el cerco de Avarico, [O] teniendo por axioma constante, que las guerras, por mayor parte, se hazen con la fama, y reputacion de las armas, y que los enemigos juzgan, que huyen aun aquellos, que con buen compas, ò con justa ocasion se retiran.

O Cæsar *de bello Gallico, lib. 7 Hos se ignominiæ loco laturos si inceptam expugnationem Avarici relinquerent, quam vis omnium rerum difficultate afficerentur; fama siquidem bella stare merito summi Duces existimavere: & eum qui recedebat fugere credi.*

150 Y en nuestra * memoria, lo dixo aquel valeroso Cavallero Don Lope de Acuña, que estando por compañero de Don Manuel de Luna, Castellano, y Caudillo de la Fuerza, y Villeta de Vulpian en el Estado de Milan, quando con tan gran teson la sitiaron los Frãceses el año de 1555. y tratando de que se rindiessen con honestos partidos, dizen Sandoval, y Herrera, [P] que le rogò con instancia, que tal no hiziesse: *Ni mirasse en el caso de la Villa, ni en la perdida de la Cavalleria, pues era mejor que abrasassen el lugar, que dexarsele entero a los enemigos para gozarle, y que no dando lugar a que se dixesse, que vn Maestre de Campo Español se avia rendido, cosa jamàs oida, se metiesse en el Castillo, governandose conforme a las ocasiones.*

P Sandoval *en la Carolea, 2. part. lib. 32. §. 27. fol 794.* Anton. de Herrera *en la hist. general, lib. 2. cap. 13. pag. 115 año 1555.*

151 Y todo esto * corre mas apretadamente, quando los Generales, ò Capitanes, no solo por serlo, se hallan con las obligaciones que se han referido, sino tambien por el juramento, y pleito omenage particular que han hecho, de no rendir, dexar, ò desamparar los exercitos, Castillos, Fuerzas, ò Armadas que son a su cargo, como vemos que le hizieron en nuestro caso el General, y Almirante, como se les manda por su titulo, è instruccion, y se refiere en el Memorial fol. 1. Porque

entonces ninguna honesta salida, ò escusa pueden hallar de aver hecho lo contrario, sino es la muerte, como lo dizen las leyes de Partida, que en otro lugar referimos, [Q] las quales hablan assi en Capitanes, y Alcaides de exercitos, y Castillos, ò Fortalezas terrestres, como en los de las Flotas, ò Armadas Navales.

Donde * su Glossador [R] advierte, que 152
en fuerza deste omenage, han de sufrir, y padecer quantos males, y daños les pudieren sobrevenir, antes que faltar a su cumplimiento, ò dexar de entregar el Castillo, ò Armada al señor de cuya mano la recibieron. Y Iuan de Liñano [S] añade, que si no lo cumplieren tan estrecha, y puntualmente como estàn obligados, incurren por ello en pena de muerte. Y Martino Laudense, [T] que el que jura de no entregar el Castillo a los enemigos, es visto jurar de defenderle dellos quanto pudiere.

Y aunque es * verdad, que todos los 153
soldados generalmente quando eran recibidos, y alistados por tales, solian jurar, y oy juran, que ni por miedo, ni por otro respeto huiràn de la guerra, ni desampararàn las vanderas, ni reusaràn el morir por la causa publica, como consta de Tito Livio, [V] Flavio Vegecio, y otros Autores, que ponen varias formas destos militares juramentos, ò sacramentos.

Pero * en los Alcaides de los Castillos, 154
y Almirantes, ò Generales de las Flotas, ò Armadas, se tenian, y tuvieron siempre por mas apretados, como lo muestran las dichas leyes de la Partida, y especialmente

Q *Supra num. 64. & sequentibus.*

R Gregor. Lopez *in l. 6. tit. 18. par. 7 verbo Fasta la muerte*, vbi ita inquit: *Nota bene, quod cùm Castellanus ex debito homagij & fidelitatis teneatur ad custodiam castri, potiùs debet omnia mala pati, quàm malo consentire, cap. ita ne 32. quæst. 5. cap. Lotharius 31. quæst. 2.*

S Iuannes de Lignan *in tract. de bello, cap. 29.*

T Martin. Laudens. *de Castell. q. 31. Nota, quòd qui promittit non ponere fortalitium in manu inimicorum, tenetur etiã curare, ne per inimicos occupetur in quantum potest*, vt per Angel. *in l. non impossibile D de pactis.*

V Livius *lib. 22. Iurabant autem per Deos solemne iuramentum se iussu Consulum conventuros, neque inussu abituros; sese signa, neque formidinis ergò non abituros, neque ex ordine recessuros, nisi teli sumendi, aut petendi, aut hostis feriendi, aut civis servandi causa.* Veget. *de re milit. lib. . cap 5. Iurant autem milites per Deum & Christum, & Spiritum Sanctũ, & per Maiestatem Imperatoris, cui tanquam corporali Deo fides & devotio præstanda est, se omnia strenuè facturos quæ præceperit Imperator, militiam nunquam deserturos nec mortem recusaturos pro Romana Repub.* Petrus Herodius *lib. 1 c. rer. iudic. tit. 5 cap. 17.* Brisson. *de formul. pag 380.* Robert. Valtur. *de re milit. lib. 6. cap. 4. & 5.* Iust. Lips. *de milit. Rom lib. . cap 6.* Conran. *lib 9 com. cap. 8. num. 5* Baldus *cons. 248. in 4 & cons. 207. lib. 1.* Alexand. *cons. 103. num 11. volum. 1.* Thom. Mieres *ad Constitut. Cathol collat. 4. cap. 27 num. 31.* Ayala *de iure belli lib. 3. cap. 5.* Petr. Gregor. *de Republ. lib. 11. cap. . in fine*, & Petr. Caball. *resolut. Crimin. cap. 29. num. 31. & seqq.*

te vna, que dize, hablando de los Alcaides: [X] *La otra manera de guarda, es de aquellos à quien dà el Rey los Castillos, que tengan por èl. Cà estos son tenudos mas que todos los otros de guardarlos.* Y otra que pone la forma del juramento del Almirante, por estas palabras: [Y] *E estando assi, devele prometer, que non escusarà su muerte por amparar la Fè, è por acrescentar la honra, è el derecho de su Señor, è por pro comunal de su tierra, è que guardarà, è farà lealmente todas las cosas que oviere de fazer segund su poder, &c.*

X *L. 3. tit. 18. part. 2.*

Y *L. 3. tit. 24. part. 2.*

155 Por lo qual * como por excelencia, ò antonomasia, los Castillos assi encargados, se suelen llamar OMENAGES, porque en esto juzgavan que consistia su mayor amparo, y defensa. Y Torre del OMENAGE, la principal de la Fortaleza, donde con solenidad, y auto publico el Castellano, ò Alcaide della haze el juramento de fidelidad, como lo advierte Don Sebastian de Covarrubias, [Z] derivando esta palabra de la Latina HOMAGIVM, que descende de otra Griega HOMOAGIOS, que quiere dezir IVRAMENTO SANTO.

156 Aunque * otra ley de Partida [A] dize: *Que omenage, tanto quiere dezir como tornarse ome de otro*, la qual se ha de referir a la costumbre de los feudos, en los quales mediante el mismo juramento, quedava vno hecho hombre, ò vassallo del Señor a quien le prestava; y por esso tambien le llamaron HOMINIO, y HOMOLIGIVS, de que escrivieron latamente Pedro de Belapertica, Iacobo de Santo Georgio, y otros muchos Autores. [B]

Z D. Sebastian de Covarrubias *en su tesoro de la lengua Castellana, verbo Omenage.*

A *L. 7. tit. 25. part. 4.*

B Petr. de Belapert. *in tract. de iuram. fidelitat.* Iacob. de Sancto Georgio *in tract. de Homagijs*, Speculator *de feudis, §. nunc de H. magio*, Cæsarius *lib. 8. histor. illust. miracul. cap. 5.* Dorlea nus *in notis ad Corn. Tacit. lib. 4. pag. 373 num. 3.* Andr. Gail. *de arrest. Imper. cap. 7. num. 10.* Hugo de Cello *in repertor. verb. Feudo, vers. 5.* late Rosenthal. *de feudis cap. 6. conclus. 85. num. 1. & seqq.* & Kalinus *de verb. iur. verb. Homagium.* Vnde Romæ visitur statua Lotharij Imperatoris fidelitatem R. Pontifici promittentis, cum hac inscriptione: *Rex venit ante fores, iurans prius Vrbis honores,*
Post homo fit Papæ, sumit quo dante coronam.
De quibus Radevicus *lib. 1. num. 9. & 10.* & alij apud Me *in tract. de Ind. iure, lib. 2. cap. 22. num. 30.*

Pero

Pero * en nuestro vso, y modo comun 157
de hablar en España, significa la fe, y palabra que dàn los Nobles en las manos del Rey, ò de otro que la recibe en su nóbre, de hazer, ò cumplir alguna cosa. [C] Y aunque * Gregorio Lopez [D] quiso poner 158
en duda, si tiene fuerza de juramento, y incurre en pena de perjuro quien le quebranta? lo cierto es, que ay textos, y Autores que dizen que si, [E] y que el violarle, induce en los Nobles grave nota de infamia, y caso de menos valer, segun los antiguos fueros de España, y que se deve tener luego entre ellos por hecho, y cumplido lo que en esta forma prometen. [F]

Y aun * les obliga en fuerza de jura- 159
mento, la promessa que hazen EN FE DE QVIEN SON, como lo pretendiò defender Don Fernando de Mendoça, haziendo en quanto a esto distincion entre los Nobles, y los plebeyos, aunque es reprobado comunmente por otros Autores. [G]

Y desto nace * la gran precisión, y 160
puntualidad con que se ha observado, y respetado en España el pleito omenage, de que pudiera traer infinitos exemplos, pero contentandome con algunos de los que pertenecen a nuestro intento. Tengo por digno de memoria el del Conde Don Pedro Ansurez, de quien refieren la Cronica de España, Valerio de las historias, y Baptista Fulgoso, [H] que por aver hecho omenage por ciertas tierras, y Fortalezas que pertenecian a la Corona de Castilla, al Rey Don Alonso de Aragon, y Doña Vrraca su muger, al tiempo que se casaron, se hallò dudoso si las podria entre-

gar

C *L.2.tit.16.part.2.* Hugo de Celso *in repet.1.verb.Omenage,* & *verb. Menos valer.*

D Gregor. Lopez *in l.26.tit.11.par.3.verb. O le fiziere pleito omenage*, vbi resolvit, quòd non; quem sequitur, plurib⁹ alijs relatis, Thomas Sanchez *de matrimon.lib 6.disputat.11.num.9.* & *in Sum.lib.3.cap.2.nu.33.* & Sayrus *in clavi Regia lib.1.cap.5.num.13.*

E *Dict l.25.* & *26.cap grandi*, vbi glos. *verb.Homagium de supplen.negligen.Prælat.lib.6.l.si quis spontaneos*, vbi Doctores *C.de Decurion.lib.10.* Iacob.de Sancto Georg. *vbi supr.num.7.* Bald.*cons.* 291 *volum.2.* Peralta *in l.vnum ex familia in princip.num* 23. Padilla *in l.si quis mator num.30.C de transact.* Augustin. Barbosa referens Innocent. & alios per textum ibi *in collectan.ad cap.gravem 1.de excess.Prælator.* & Suarez *de iuramento lib. .cap.13.num.25.*

F *L. . & d.l.2 .tit.11.part.3. in fine, l. . & .tit 5.part 7.* Hugo de Celso *d. verb Menos valer, & argum l.nemo, D.de integ.restit* docte eleganter Andr.de Il . *in cap.1. verb. Hoc intelligendum, qui succes.tene.* quem sequitur Matth. de Afflict *ibid col.4.* & Palac.Rubios *in rubr.de donation.inter. col 3.* & conducit ibid Homer. *lib.18.Iliad.*

Mox simul atque dictum est verbum res ipsa peracta est.

& quæ tradit Erasmus *in adagio rem factam*, Tiraquel *de nobilit.cap.20.num.23.* & notter D.Laurent Ramirez *ad Martial.lib.1. epigram.28. & lib.2.epigram. .6.*

G Mendoça *de pactis.lib.1 cap.6.q 3. num.3.* quem tamen improbat Pat. Suarez *d.cap.13. num.12.* & Pat.Thomas Sanchez *dict.cap.2. num.31. vers. Decimotercio*, qui refert alios plures agentes de hac quæstione, an habeat vim iuramenti promissio facta sub his verbis: *A fé de quien soy*, & vide Tiraq *de nobilit.cap.31.num.126.*

H Cronica de España, 4.*parte*, *fol.* 308. Valer. *en su historia Escolast lib.3.* & Bapt.Fulgos. *facet. & dict.memorab. lib.6.cap.6 fol.214.*

gar a la Reina, quàndo ſe bolviò divorciada à Caſtilla; y reconociendo, que en efeto eran ſuyas, ſe las entregò, pero luego ſe fue a preſentar ante el Rey con vna ſoga en el cuello, diziendo, hizieſſe dèl a ſu voluntad, ſi juzgaſſe que no avia cumplido bien ſu promeſſa, y que no quiſo apartarſe deſta demãda, haſta que el Rey, y los demàs Señores que le aſsiſtian, declararon, que avia ſatisfecho con ambas obligaciones.

161 Otro * exemplo (aun mas notable) cuentan los miſmos Autores, [1] de Marcos Gutierrez, el qual avia hecho omenage por el Caſtillo de Aguilar a Don Diego de Haro, hermano de la Reina Doña Vrraca Lopez, madraſtra del ſeñor Rey Don Alonſo IX. que traia graves guerras con ellos, y los avia echado del Reino. Y viendoſe muy apretado con el cerco que el Rey le puſo, que durò ſiete años, y que ſe le avian muerto, ò huido ſus compañeros, todavia no quiſo rendirla, entreteniendoſe con la aſpereza, y fortaleza del ſitio. Pero como el trabajo, y la hambre le tuvieſſen yà enflaquecido, y aquexado de ſuerte, que no ſe podia tener en pie. Porque dize la Chronica: *Que avia comido todas las coſas que de comer eran que tenie, è comiò los cueros de las ſillas, è las correas, è los mures, è todas las coſas que podie aver, è paſcia las yervas del corral, è del muro, en guiſa que le falleciò todo, que non tenie a que ſe tornar, è con gran fracura de que non ovo que comer.* Puſoſe las llaves al cuello, y atravesòſe en la puerta del Caſtillo, para que en todo tiempo conſtaſſe, que

1 Cronica de Eſpaña, 4. *parte fol.* 392 Valer. & Fulgoſ. *ubi ſupra.*

que avia muerto alli por guardarle. Y viendo los de fuera, que no avia ruido en èl, ni parecia persona que les pudiesse estorvar el entrarle, lo hizieron, poniendo escalas, y hallaron solo, y casi espirando al Alcaide, en la forma que se ha referido, y admirados del caso le llevarõ al Rey, que mandò poner en su cura, y regalo mucho cuidado. Pero quando bolviendo en sí, pudo entender el estado en que se hallava, recibiò mucha pena, porque no le avian dexado morir en el Castillo, con que huviera cumplido mejor con su obligacion. Y despedido del Rey, se fue a vèr a Don Diego su amo, que se avia passado a Africa, y aviendo entendido, que aunque todos alabavan su lealtad, Don Diego avia dicho, que quisiera mas su Castillo, juzgò que aquello era motejarle de no aver hecho en el caso todo lo que devia, y assi menospreciando la vida, y vestido de andrajos, se bolviò a donde estava el Rey, y se puso a comer, y dormir con sus perros. El qual informado desto, y movido de los ruegos, y lagrimas de Marcos, le restituyò el Castillo, y puesto en possession dèl, viendo que no tenia orden, ni fuerzas para sustentarle, hizo autos dello, y se le embiò a emplaçar a Don Diego, vsando * del remedio que dà la 162
ley de Partida, [K] y porque ni le socorria, ni tenia poder para hazerlo, le desamparò, precediendo los terminos, y requerimientos necessarios, y entrò de nuevo en èl Don Alonso, cuya nobleza de animo resplandeciò en este sucesso (como dize Fulgoso [L]) no menos que la lealtad de Mar-

K *L. 20. & seq tit. 18. p. 2.* donde trata de las causas, y maneras por donde el Alcaide puede desamparar el Castillo despues de averle emplaçado y pone, *la primera, non queriendo el señor tomar el Castillo a aquel que lo tuviesse, sabiendo ciertamente que non lo podria tener. Cà este seria el mayor mal, que el señor puede fazer al vassallo, quando le diesse carrera para fazer cosa porque cayesse en traicion E porende tuvieron por bien, que el vassallo, quando esto entendiesse, huviesse poder de emplaçar el Castillo a su señor.*

L Bapt. Fulgos. *vbi supra in fine.*

Marcos, y la ingratitud de Don Diego.

163 Las historias * de Portugal M alaban, y encarecen por la misma causa, con mucha razon, la estremada fidelidad de Don Martin de Freitas, Alcaide de la Fortaleza de Coimbra, que teniendola por el Rey Don Sancho el Segundo, que llamaron CAPELO, y aviendo sufrido, y resistido el cerco de vn año, que le puso Don Alõso Conde de Bolonia, hermano del Rey, que por la incapacidad que se le imputava, pretendia entrar en el Reino, y tenia para ello declaracion de Inocencio VI. Romano Pontifice, N nunca se pudo acabar con èl que quisiesse rendirla. Y aunque en este tiempo tuvieron nuevas ciertas de que Don Sancho avia muerto en Toledo, y le avisaron, y certificaron dello al Alcaide, todavia no quiso entregarla, antes pidiendo algun tiempo de treguas, partiò en persona al sepulcro de Sancho, y aviendole abierto, reconocido, y reverenciado, le puso las llaves de la Fortaleza en el braço derecho, pidiendo que con esto le diesse por libre del omenage, y cerrado el sepulcro, sacò testimonio autentico desto, y diò la buelta à Portugal, donde Don Alonso estava yà en quieta possessiõn de su Reino, y avisandole que viniesse a tomar la de su Castillo, porque ya se hallava libre del juramento, le saliò a recibir a las puertas, echãdose a sus pies, entregandole las llaves de ellas, y ofreciendose para lo de adelante a su vassallage, y servicio, y mostrandole el testimonio de lo que avia passado en Toledo. El nuevo Rey, admirando, y estimando su

M El Conde Don Pedro *en su Nobiliario*, Pedro Damariz *en sus dialeges de varia historia dialog. 2. cap. 14. ad finem*, Anton. Vasconcellus *in anacephaleosi Regum Lusitaniæ, cap. 5. pag.* & 06. y Manuel de Faria Sousa *en su epitome de las historias de Portugal, 3. part. cap. 5. in fine, pag. 390.*

N De qua *in cap. grandi, de suppleud. negligent. Prælat. lib. 6.*

lealtad, le diò la misma tenencia perpetuamente para èl, y sus sucessores, y con declaracion de que de alli adelante no tuviessen necesidad de hazer omenage. Pero èl, dandole las gracias, escusò el recibirla, y maldixo a sus sucessores, si en algun tiempo tomassen en si la defensa de algunos Castillos, que les obligassen a semejante puntualidad, y cuidado, con lo qual el Rey le huvo de hazer diferentes mercedes.

Don Pedro * Ruiz de Sandoval, el que 164
llamaron Rostros de Puerco, Comendador de Montiel, y despues de Merida, es alabado por Rades de Andrade, [o] de que no quiso acoger en el Castillo de Montiel a su Maestre Don Fadrique, por el juramento que èl, y los otros Comendadores avian hecho al señor Rey Don Pedro su hermano, de no acogerle sin su licencia, y que hecho esto, dexò el Castillo a vn escudero, y fuesse a donde el Maestre su señor, y dixo, que èl le avia negado la entrada en el Castillo, por no ser perjuro, ni traidor al Rey su señor; pero que como Freile de la Orden se ponia en manos de su Maestre, para que dispusiesse de su persona como le pareciesse, y que todos juzgaron aver hecho como buen Cavallero.

En tiempo * de los Reyes Catolicos 165
leemos en sus Coronicas, [p] que vsando de la misma lealtad aquel Noble Cavallero Pedro de Baeça, que llamaron el Alcaide de Escalona, no les quiso entregar la Fortaleza de la Ciudad de Truxillo, en cuya tenencia estava, por omenage que avia hecho de ella al Marques de Villena,

o Rades de Andrade *en la Chronica de la Orden de Santiago, fol.* 48. y 49. y lo mismo se refiere *en la Chronica del señor Rey Don Pedro.*

p *Chronica del Rey Don Fernando el Catolico*, y por mejor en la que anda de mano, que en la impressa, Alvarez *en su tratado de fortalitijs, fol.* 29. Mariana *en su historia de España*, 2. *par. lib.* 25 *cap.* 14. *pag.* 435.

na, a quien entonces servia, aunque los Reyes, vnas vezes vsando de grãdes promessas, y otras de grandes amenaças, le procuraron atraer a su servicio, y persuadir, que se la entregasse; y teniendo mucho color para poderlo hazer, por ser sus naturales Señores, segun lo que despues de Oldrado, resuelve Gregorio Lopez. [Q] Hasta que finalmente, por contentar a la Reina Catolica, el mismo Marques de Villena entrò en el Alcaçar, y apenas pudo acabar con èl que hiziesse la entrega, diziendo no mirava su particular, sino el deseo que tenia del pro, y autoridad de su señor, lo qual llegò a tanto, que hecha la entrega se despidiò dèl, y de su servicio, sentido desto, y de que con la priessa no se acordò de capitular, que al Alcaide, y a sus soldados no se les hiziesse daño por la contradicion, y resistencia que avian hecho a los Reyes, aunque despues se bolviò a reducir a su devocion, y le ganò dos batallas, como lo refiere Mariana, [R] y algunos privilegios de rentas, y otras mercedes, que yo he visto en poder de sus descendientes, que oy tienen sus casas, y vna antigua, y honrada Capilla en la Parroquia de San Estevan de Valladolid.

Q Oldrad. *cons.* 93. *col fin.* Gregor. Lopez *in l.* 6. *verb. En pno, tit.* 3. *partit.* 5.

R Mariana *d. lib.* 24. *cap.* 1. *pag.* 445

166 Y acercandonos * mas a nuestra edad, de aquel gallardo soldado Frãcisco Hernandez de Avila cuenta Luis de Cabrera, [S] que siendo Castellano del Castillo de Vtrecht en Brabante, y teniendole cercado, y apretado el Conde Bossu, nunca quiso rendirse. Y aviendole hecho sãber vn mandato del señor Don Iuan de Austria, para que dexasse las armas, y re-

S Cabrera *en la historia de Philip. Segundo, lib.* 11. *cap.* 8. *pag.* 870. *& seq.*

querido con èl, respondiò, que no avia visto jamàs firma suya, y pidiò tiempo para saberlo por comissario en Ambers, y si lo fuesse, no se valdria de las armas. Y perseverò en su defensa con el mismo corage, hasta que tuvo nuevo orden, traìdo por persona que le assegurò era de su Alteza. No queriendo salir como rendido, sino con sus soldados, ropa, bagage, armas, vanderas, caxas, valas en la boca, y artilleria, con ocho heridos, y quatro muertos en el sitio, entregando al Conde el Castillo, para que le tuviesse en nombre del Rey Catolico, segun mandava el señor Don Iuan.

§. VI.

POR AVER SIDO DE LOS primeros en esta desercion.

167 PVEDESE * tambien ponderar otra circunstancia, que aumenta mucho la calidad, y gravedad destos delitos. Y es, aver sido el General casi de los primeros que desampararon la Capitana, arrojàndose a la chalupa: y el primero, que despues de llegado a tierra, se fue por el rio de Matanças arriba en el bote, muy apriessa, con el Oidor Gaviria, y quatro hombres marineros, hasta ponerse en salvo en el ingenio de Diego Diaz Pimienta, sin tratar de bolver a las Naves, ni de otra cosa, mas que de librar la vida, respeto de la artilleria que disparavan los enemigos, de que aun no se tenian por seguros entre la espesura de las sel-

selvas, y montes. [T] Assi lo dizen todos los testigos del cargo XIIII. como parece por el Memorial, desde fojas 185. Donde tambien se ponen los quatro capitulos de la instruccion que llevava, y deviera seguir, y guardar en el caso, si procediera con mas deliberacion, y recato; ò se hallàra menos turbado.

168 Esta * misma circunstancia se puede aplicar al sucesso del Almirante, porque aunque no se desembarcò, por averle faltado el bote, como èl en su confesion lo declara, se diò por rendido luego que los enemigos entraron en su Almiranta, y quitandose el Habito para no ser conocido, y echandole por vna portañuela à la mar, hizo que les dixessen, que yà se avia salido a tierra, y se puso entre los grumetes, y gente menuda, hasta que el enemigo le echò a tierra con los demàs.

169 Que fue tanto, * y aun peor, que si se huviera desembarcado, pues las cosas que surten vn mismo efeto, se juzgan siempre por vna misma disposicion. [V] Y quien encubre su persona, ò la forma, y trage de su oficio, es como si se ausentara; porque yà no assiste alli por quien es, ò como quien es, sino por lo que mediante la mudança parece; y se ha de juzgar segun el estado en que se halla, y la figura que representa, como en varios casos, semejantes a este, se dispone en nuestro Derecho. [X]

170 Y en persona * de su cargo, y obligaciones, todo lo que no fue morir peleando, desdize de ellas, y arguye flaqueza, como se colige de lo que Salustio [Y] refie-

re

T Conducit illud Valer. Flac. *in Argonaut lib.* 4.

Bebrycas extemplò spargit fuga, nullus ademti
Regis amor, montem celeres, sylvamque capessunt.

V *L. illud. D. ad leg. Aquil. l. à Titio D. de verb.* cum similibus, & non refert quid ex æquipollentibus fiat, *l. inter in princip. D. ad Trebel.* pulcher textus in & ibi Gloss *in l. si mater C. de institution. & substitut.* latissime Everard. *loco 13. A simili pag* 115. & *loco* 101. *Ab æquipollentibus pag* 549.

X *L. moveor. C. de servis exportand. l. item apud* 15. *§. si quis virgines. D. de iniurijs*, cum traditis a Covar. *lib.* 3. *variar. cap.* 14. *num.* 3. *l. Iniquus* 9. 2. *D. ad exhib. l.* 6 *in fine. de auro & arg. leg. l. mulieris* 13. *§. res. al esse. D. de verb. signif.* ibi: *Res abesse videntur (vt Sabinus, & Pædius probant) etiam hæ, quarum corpus manet forma mutata est; & ideò si corruptæ redditæ sint, vel transfiguratæ, videri abesse*, &c vbi Alciat. Rebuf. Brechæus, & Forner. alia adiciunt, & Paul. Manut. *in adag. Vestis virum facit*, & Boer. *de auctorit. Mag. Consilij. num.* 29. vbi, *quòd vestis arguit excellentiam dignitatis & officij*, coduci illud Plauti *in Epid. act.* 4. *scen.* 2. *Scio quid erres, quia vestitum atque ornatum immutabilem habet hæc*, id est, *immutatum*, vt ibi advertit Lambinus, Terent. *in Eunuch. act* 4. *scen.* 4. *vers.* 3. ibi: *Quid vestis mutatio est?* &c. facit etiam Tertull. *in lib. de fuga in persecutione, cap.* 12. ibi: *Quod times redimis: ergo fugis.*

Y Sallust. *in Iugurth. Quint. Cincinnatus Dictator eo tempore, quo devicti Equi sub iugum missi, L. Manlium, quem ab obsidione hostium liberaverat, Consulatum deponere coegit, & omnium rerum prædam suo tantùm militi dedit. Indignum maximo Imperio credidit, quem non sua virtus, sed fossa, vallumque tutum præstiterat.*

re aver hecho el Dictador Quinto Cincinato con el Cõsul Lucio Municio, pues aviendole librado del cerco en que le tenian muy apretado los enemigos, aunque en èl avia hecho lo posible para resistir sus assaltos, le quitò el Consulado, y no consintiò que entrasse a gozar parte de los despojos; por dezir, que avia sido cosa indigna de tan gran cargo, no averse defendido dellos con su esfuerço, y valor, sino con fossas, y vallados, que hizo para su seguridad, ò reparo.

Y que * la culpa de ser primero en la FVGA, aun en qualquier soldado ordinario, sea gravissima, y digna de pena capital, y severa, en presencia de los demàs, para que les sirva de exemplo, fue dotrina del Iurisconsulto Arriano. [Z] La qual hallo trasladada por los Emperadores Griegos en su Basilico, y en las leyes Griegas militares de Rufo, que juntò, y traduxo Leunclaio. [A] Y vna de ellas añade, que la legion que se averiguare aver sido la primera en la FVGA, sea dezmada, y los sorteados passen por las picas de las demàs, por la causa que dieron de desbaratarse la orden, y compas del exercito, y de ocasionar con su exemplo, que los demas hiziessen lo mismo. Pero que esto no se entienda con los que se retiraren heridos. 171

Este punto * prosigue, y ilustra con su acostumbrada erudicion Pedro Fabro, [B] y otros Autores, trayendo muchos exemplos de grandes Capitanes, que por esta causa vsaron de rigurosos castigos, llevando particular atencion a que se hi- 172

zies-

Z Arrianus I.C. *in l. omne delictum, §. qui in acie. D. de re milit. Qui in acie prior fugam fecerit, spectantibus militibus, propter exemplum, capite puniendus est.*

A Basilic. *lib. 57. tit. 1. cap. 14.* Ruffus *apud* Ioan. Leunclaium *in 2. tom. iuris Græco-Romani, l. 31. pag. 252.* vbi ita habetur: *Qui primus in acie fugerit, in conspectu militum capite punitur*, & melius *in l. 26.* ibi: *Si prælij publici, vel pugnæ tempore fuga facta fuerit, absque iusta quadam, & evidenti causa, iubemus, vt milites illius legionis, quæ prima fugit, & statione, pro parte sua, scilicet, cesserit: quotquot ad pugnam ordinati fuerint, decimentur, & à reliquis legionibus iaculis configantur; vt qui ordinem aciei dissolverint, & auctores fugæ cæterorum extiterint. Si verò quosdam ex ipsis in pugna ceu credibile est, sauciari contigerit, hos eiusdem criminis expertes esse iubemus.*

B Petr. Faber *lib. 1. semest. cap. 18. pag. 113 & seqq.* Bellinus *de re milit. par. 8. tit. unico num. 62.* Aiala *lib 3. cap. 11.* Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 46 & 55* & Caballus *resolut criminal. cap. 294. num. 18. & seqq.* Vide Iul. Cæsar. *lib. 1. de bello civil & lib. 3. de bello Gall.* & Iul. Frontin. *lib. 4. stratag.* vbi ciusmodi supplicia propter exemplum *in conspectu multitudinis*, sive *in conspectu armati exercitus*, fieri solere ostendunt.

zieſſen a viſta de todo el exercito, por cauſa del eſcarmiento, que es lo principal que ſe ha de procurar en ellos, como lo moſtrò Marco Craſſo, [C] quando dezmò quinientos ſoldados de los primeros que ſe avian pueſto en huida. Y Ciceron quando dize, que eſta pena de la DECIMACION, era la que los antiguos tuvieron por mas a propoſito para caſtigar, y eſcarmentar los ſoldados temeroſos, y fugitivos, como arriba queda apuntado. [D]

173 Porque * ningun prudente Legislador vſa tanto de ſemejantes caſtigos por los delitos yà cometidos, como por eſcuſar que no ſe buelvan a cometer adelante. [E] Y por eſta cauſa los llaman en Latin ANIMADVERSIONES, y EXEMPLOS, y en Griego PARADIGMAS, como lo advierte Celio Rhodigino, y Yo lo toco en otro lugar. [F]

174 Lo miſmo * enſeña Flavio Vegecio, [G] encareciendo mucho el gran daño que cauſan los primeros que huyẽ en el tiempo de romper la batalla, porque acobardan, y diſminuyen la confiança à los ſuyos, y acrecientan la oſadia de los con-

175 trarios. A que mirò * la ley del Deuteronomio, [H] quando por eſta razon mandava, que antes de partir a la guerra ſe echaſſe publico vando, de que los que ſe ſintieſſen medroſos, y cobardes de coraçon, ſe bolvieſſen a ſus caſas, porque no hizieſſen daño con ſu exẽplo a los otros. La qual hallo repetida, y praticada en el libro de los Iuezes, [I] y en el primero de los Machabeos. [K]

176 Y ſi eſto * procede, y ſe llega à ſentir, y pue-

C Plutarch *in vita M. Craſſi: Quingentos autem ex primis, ijs præſertim, qui aufugerant, in quinquaginta decades diſtribuit, ex quibus ſingulis unum aliquem ſorte ductum trucidavit, patria in ritus pœna poſt multos annos in uſum revocata. Huic autẽ mortis generi ignominia ſuſpicio, & terroris atque formidinis circunſtantibus omnibus affert.* Idem alijs verbis recolit Dio Caſſ. *lib. 48. hiſtor.*

D Cicer. *in orat pro Cluentio*, cuius verba retuli *ſupra num. 102.*

E *L. ſi pœna, & l. capitalium, §. famoſos, D. de pœn.* Seneca *lib. 1. de ira, circa finem: Nemo prudens punit, quia peccatum eſt, ſed ne peccetur.* Quintil. *declamat. 274. Quoties crucifiximus noxios, celeberrimæ eliguntur viæ, vbi plurimi commoveri hoc metu poſſint. Omnis enim pœna non tam ad delictum pertinet, quàm ad exemplum.*

F Cæl. Rhodigin. *lib. 6. lection antiq. cap. 14. dixi Ego in tract. de parricid. lib. 1. cap. 2.*

G Vegetius *de re milit. lib. 3. cap 22. Qui enim ante congreſſum recedit ex acie, & ſuis fiduciam adimit, & inimicis auget audaciam.*

H *Deuteron. 20. verſ. 8. Quis eſt homo formidoloſus, & corde pavido? Vadat & revertatur in domum ſuam, ne pavere faciat corda fratrum ſuorum, ſicut ipſe timore perterritus eſt.*

I *Iudic. 7. verſ. 3. Loquere ad populum, & cunctis audientibus prædica; qui formidoloſus & timidus eſt, revertatur.*

K *Machab. 1. cap. 3. verſ. 56. Et dixit his, qui ædificabant domos & ſponſabant uxores, & plantabant vineas & formidoloſis, vt redirent vnuſquiſque in domum ſuam ſecundum leges.* Viue Petr. Gregor. *lib. 19. ſyntagm cap. 3. num. 12.* & Bobad. *lib. 4. politic. cap. 2. nu. 41. in fine.*

y puede temer en soldados comunes, que llamavan GREGARIOS, bien se ve, con quanta mayor razon corre en los Generales, Almirantes, ò Capitanes, los quales, como queda advertido en el §. precedente, han de servir de exemplo, y dechado a todo su exercito, para que imiten sus acciones heroicas: y si degeneran dellas, se le darán mas facil, y pronto para que les sigan en las contrarias, à que por la mayor parte (como Iuvenal dixo [L]) se acomoda mejor nuestra depravada naturaleza.

Por la qual * tiene por preciso, y forçoso Vegecio, [M] referido por Iusto Lipsio, que estèn aparejados para la fuga los soldados, que sienten que la haze, o previene su Capitan. 177

Y Claudio * Cotereo [N] reprehende con mucha razon a Marco Antonio, porque peleando con Iulio Cesar, acompañado de Cleopatra, y viendo que ella començò a huirse de la batalla, se puso en su seguimiento, y deviendo, como General valeroso, reprimir, y detener los fugitivos, y desertores, vino a ser de los primeros que desampararon su exercito. 178

Ovidio * reconociò este mismo peligro, explicandole con el simil de las abejas, las quales en faltando el Rey, ò Capitan que las guia, pierden el orden, y concierto de su Republica, diziendo assi. [O] 179

Huyen los Tirios donde a cada vno
Lleva su ciego error; como acontece
En las abejas, que su Rey perdido,
Dudosas vagan, y el concierto pierden.

L Si C

Iuvenal. *satyr.* 14.
c natura iubet: velocius & citius nos
orrumpunt vitiorum exempla domestica magnis,
Cùm subeunt animos auctoribus.
& *infra:*
Quoniam dociles imitandos
Turpibus ac pravis omnes sumus, &c.

M Veget *lib.* 3. *cap.* 22. & ex eo Lipsi. *lib.* 5. *politic cap.* 10. *Necesse est ut ad fugam parati sint, qui ducem suum sentiunt desperare.* Idem docet Tertull. *dict. lib de fuga in persecut. Itaque cùm duces fugiunt, quis de gregario numero sustinebit, ad gradum in acie figendum suadere?*

N Cotereus *de re milit. lib.* 3. *cap.* 3. *M. Antonius desertorum pœna afficiendus fuit, vtpote. qui cùm contra Cæsarem dimicaret, atque Cleopatra prima fugam capesseret, fugientis Reginæ, quàm pugnantis militis sui comes esse maluit. Et Imperator qui in desertores sævire debuerat, primus ipse desertor exercitus sui factus est.*

O Ovid. 3. *Fastor.*
Diffugiunt Tirij quò quemque agit error:
vt olim
Amisso dubiæ rege vagantur apes.

180 Y Plinio * dize,[P] que las conchas que crian las perlas, ſe parecen en eſto a las abejas, y que quando ſe ſobreaguan con ſus enxambres, llevan como por guia vna de las mayores, y mas antiguas, que vaya atenta mirando por todas, y que en cõger a eſta, ponen ſu principal cuidado los buzos, porque con eſſo facilmente entrañ las demàs en las redes.

181 Y lo cierto es,* que no parece que puede hallar diſculpa en el mundo, el Governador que dexa ſu Flota en tan graves peligros, quando aun ſe tiene por dañoſo, y culpable, deſampararla en tranquilidad, y bonança, como lo dize Nicolao [Q] Papa, y muchas leyes de nueſtras Partidas. [R]

182 Vna * de las quales, aun en el caſo que permite, que el Alcaide pueda dexar el Caſtillo, deſpues de averle emplaçado, pone por forma, que aya de ſer el poſtrero que ſalga dèl, por eſtas palabras: [S] *E deſpues que eſto oviere fecho, deve ſacar ante ſi toda ſu compañia, è ſalir el poſtrimero de todos, dexando hi a lo menos can, è gato, è gallo, è cedaço, è arteſſa, è olla, è algunas otras preſeas de caſa, para moſtrar, que el toviera ſiempre bien baſtecido, è cerrar las puertas del Caſtillo con ſu llaye, ante los teſtigos que diximos, &c.*

P Plin. *lib. 9. cap. 55. Quidam tradunt ſicut apibus ita conchyarum examinibus ſingulas magnitudine & vetuſtate præcipuas eſſe veluti duces, miræ ad cavendum ſolertiæ: has vrinantium cura peti illis captis facilè cæteras palantes retibus includi.*

Q Nicol. Papa *in cap. ſciſcitaris 47. 7. quæſt. 1. Si pernicioſum eſt proretam in tranquillitate navim deſerere, quanto magis in fluctibus.*

R *L. 6. 7. 12. 13. 20. & ferè per totum tit. 18. part. 2.* cum latè traditis ab Antonio Alvarez *in tract. de fortalitijs, part. 3. per tot.* & præcipuè *cap. 4.*

S *L. 21. tit. 18. part. 2.* Alvarez *vbi ſupra fol. 36.* donde añade: *Que aſsi, en caſo que no lo pueda deſamparar, ſino con la muerte, ha de ſer el poſtrero que muera ſi fuere poſsible, no por guardar la vida ſino por amparar, y defender el Caſtillo con ella, acorriendo a ſu lealtàd*: facit illud Silij Italici *lib. 1. Primus inire mauum, poſtremus ponere Martem.*

§. VII.

POR SER NOBLES.

OTRA * calidad, que no agrava 183
menos estos delitos, podemos sacar de la que en si tienen los mismos reos, que principalmente resultan culpados en ellos, la qual no querràn negarles los que mas los defienden, y se descubre bastantemente por los Habitos de la Orden del señor Santiago, singular, y glorioso Patron de España, que traen en los pechos.

Porque * quando cessaran las obliga- 184
ciones, omenages, y juramentos de sus cargos, y oficios, las que les corrian por su Nobleza, devieran estimularles, para no hazer cosa que desdixesse de las leyes della, ni les pudiesse sacar colores al rostro, segun la dotrina de Bartolo, que refiere, y sigue Gregorio Lopez, [T] diziendo, que en esto se diferencian los Nobles de los plebeyos, y que la verguença les suele ser freno para corregir sus acciones. Y la de [V] Baldo que dize (aunque en diferente proposito) que el animo de los Nobles, se aumenta por su Nobleza.

Por esto * nuestras leyes de Partida 185
(dexadas otras de Derecho comun, que disponen lo mismo [X]) desearon en todos cargos, que fuessen eligidos para ellos hombres de buen linage: *Para aver verguença de non errar. Por no fazer ellos cosas por que cayan en verguença. Càsi de buen linage non fuessen, podria ser que algu-*

T Bartol. *in l. vt vim, D. de iustit. & iure*, quem refert & sequitur Greg. Lop. *in l. 6. verb Verguença, tit. 18. par. 2.* ibi: *Stimulat enim nobiles verecundia plus quàm ignobiles & pudor plerumq; corrector est nostri*, vt ait Ambros. *sup. Psal. 118. serm. 10. vers. 6.*

V Bald. *in l. filia legatorum 11. C. de legat. num. 3.* ibi: *Quia ex nobilitate augetur animus nobilium; non enim est animus nobilium ita limitatus, sicut animus fœneratorum, & similium, qui est stricti iuris:* de quo vide Tiraquel. *de nobilit. cap. 37. num. 47. & seqq.* & Menoch. *præsumpt. 59. lib. 6.*

X De quibus latissimè Tiraquel. *de nobilit. cap. 20. per totum*, Bobad. *lib. 1. polit. cap. 4. per tot.* Fr. Ioan Marquez *en el Governad. Christiano lib. 1. cap. 3. §. 4.* Menoch. *d. præsumpt. 59.* & Alvarez *de fortalit. fol. 22. & seq.*

gunas vegadas non ouiessen verguença de fazer cosa que les estuviesse mal. Y

Y *L.9.tit.9 & l.8.9 & 21 tit.21 part. 2.* cum multis aliis, quos refert Bobad. *vbi sup. & lib.4.cap 2 n.41.* & Colora *de nobilit. 2. par. cap. 3 n.3 post princ.*

186 Pero * especialmente en estas de la milicia, lo procuraron, y previnieron con mayor estremo. Y assi dize vna, Z que trata de los Caudillos, que porque estos tienen lugar de grande honra, lo primero *que se deve atender para ponerlos en èl, es el linage, que es cosa que faze ennoblescer al ome, è ser honrado, è tenido en caro, porque le pueden tomar por Cabdillo, maguer non tenga gran lugar, ni sea muy sabido.* El qual requisito prosigue largamente Bartolome Cepola, A en el tratado en que pone los que han de tener los que se eligieren por Capitanes Generales. Y vn Moderno B de nuestra Nacion, despues de aver traido otras cosas para el mismo proposito, refiere, que vn Cavallero cuerdo, y principal de su tierra, solia dezir como por refran estos versos:

Z *L.4.tit.23.part.2.*

A Bartholom. Cepola *in tract de Imperatore militum deligendo in princip. num.1.& §.4.num.24.* Adam Contzen *lib.10.politic.cap.22.*

B Ignatius del Villar Maldonado *in sylva responsorum, responso 12. num. 38.in fine.*

De linage, y de corage
Ha de venir
El que lleva, y toma gage,
Y el que Pueblo ha de regir.

187 Y lo que * mas es, otra, no solo en los Generales, y Capitanes, sino aun en todos los que huvieren de escogerse para soldados, parece que pide la misma Nobleza, diziendo: C *Que aunque se han de buscar labradores, para sufrir la gran lazeria è los trabajos que en las guerras, è en las lides les acaesciessen, y por esto huvo algunos que los querian escoger de hombres del campo, y oficiales mecanicos. Dixo vn sabio, que ovo nome Vegecio, que la verguença vieda al Cavallero que non fuya de la ba-*

C *L.2. tit.21. partit 2.* quæ sumitur ex Vegetio *lib.2. de re militari, cap.2. & seqq.* Livius *lib.8. Sylvarij & opifices minimè militiæ idoneum genus*: tradunt alia Oralora & Bobad. *vbi supra* advertentes, hanc legem, quatenus in omnibus militibus nobilitatem requirit, numquam fuisse in vsu. Sed est intelligenda secundùm Gregor. ibi, quando supperit copia militum, ex Vegetio *lib.1.c.7.*

batalla, porende ella le faze vencer. Cà mucho tovieron que era mejor el home flaco, è sofridor, que el fuerte ligero para fuir. E por esto sobre todas las cosas catavon, que fuessen omes de buen linage, porque seguar dassen de fazer cosa por que pudiessen caer en verguença. Y luego, diziendo como han de ser Hidalgos, y de donde se deriva este nombre, y por quantas maneras se adquiere, concluye: *Que aquellos son mayormente por derecho llamados Nobles, gentiles, ò fidalgos, que lo han por linage antiguamente, è fazen buena vida, porque les viene de lueñe como heredad. E porende son mas encargados de fazer bien, è de guardarse de yerro, è de mal estança. Cà non tan solamente quando lo fazen reciben daño, è verguença ellos mismos, mas aquellos onde ellos vienen.*

Otra * de que yà avemos hecho mention, [D] tratando de las partes del Alcaide, pone por primera, y mas considerable la de su Nobleza, por la razon que vamos fundando, diziendo: *E porende dezimos, que todo Alcaide que tuviere Castillo de Señor, deve ser de buen linage de padre, è de madre. Cà si lo fuere siempre avrà verguença de fazer de el Castillo cosa que le estè mal, ni porque èl sea denostado, ni los que dèl descendieren.* Donde la Glossa repara con mucha advertencia, que aun requiere Nobleza de padre, y de madre. Y que esto mismo pide la ley siguiente [E] en su substituto. Siendo assi, * que en otros casos, y cosas, solo se contentan nuestras leyes, y las de Derecho comun con la del padre, que es la que mas se atiende, y predo-

188

189

D *L. 6. tit. 18. partit. 2.* de qua supra num.

E *L. 7. eodem tit. 18. part 2.* ibi: *Mas quando desta guisa oviesse de ir, deve segund fuero de España dexar a otro en su lugar por Alcaide, que sea fijo dalgo derechamente de parte de padre, è de madre, &c.*

domina en los hijos, y basta para hazerlos Hidalgos.[F] Pero no bastarà para que se puedan tener, y juzgar enteramente por Nobles, porque para esto se requiere hidalguia de parte de padre, y de madre.[G]

190 En los * Almirantes, ò Generales de Flotas, y Armadas pide esta misma calidad por la primera de todas otra ley de Partida:[H] *Primeramente, que sea de buen linage, para aver verguença*, &c. Y aunque no añadiò, *de padre, y de madre*, se ha de

191 entender como las passadas. Porque esse * verdaderamente se podrà llamar, BVEN LINAGE, cuyo compuesto, que participa de forma, y materia, tiene en lo vno, y otro cabal, y lucida Nobleza. Pues aunque esta se derive principalmente del padre, no se puede negar, que es de mayor lustre, esplendor, y claridad, quando se le junta la de la madre: como por doctrina de Baldo, y refiriendo otras muchas autoridades, lo prueva con su acostumbrada erudicion Tiraquelo.[I]

192 Y de aqui * nace, que està la presuncion por los Nobles, de que en todas ocasiones tendràn valor, y verguença, por temor de la infamia, y cumpliràn las obligaciones que les corren por serlo, como en las leyes citadas lo advierte Gregorio Lopez.[K] Y antes lo avia enseñado San Geronimo, referido por Santo Tomas,[L] y por el Maestro Fr. Ioan Marquez, diziendo, *que el que deve mucho a su sangre, trae siempre aquella obligacion sobre si, y no se le representa posible faltar a ella.*

193 Lo mismo * afirman Navarro, y otros Au-

F *L. 1. in fine tit. 21. part. 2.* & expressis *in l. 3 Statim seq.* ibi: *Cà magner la madre sea villana si el padre es hidalgo, fidalgo es el fijo que dellos nasciere.*

G *Dict. l. 3. tit. 2. part. 2.* ibi: *E por fijodalgo se puede contar, mas non por noble*, vbi Gregor. *verb. Noble, l. 6. tit. 1. lib. 4. ordinam.* vbi latè Didac. Perez, Bald *in cap. innotuit num. 13. de elect.* Otalora *de nobilit. 2. part. cap. 2. num 5 cum seqq* latissimè Tiraquel. *de nobilit. cap. 18. à num. 20. & seqq.* & Barnab. Moreno de Varg. *de la nobleza de España, discurs. 2. nu. 12. & 13.* & alibi passim.

H *L. 3. tit. 24. part. 2.*

I Tiraquel. *d. cap. 18. num. 26. & seqq.* Ovid. 13. *Metamorph.*

Est quoque per matrem Cyllenius addita nobis
Altera nobilitas, Deus est in vtroque parente.

Papin. 1. *Thebaid. Dives avis, & vtroque Iovem de sanguine ducens*, Bald. *in l. vlt. in fine. C. de serv. fugit.* cùm dicit, *quòd non dicitur quis nobilis respectu generis materni, sed paterni loquendo simpliciter, & præcisè; verùm loquendo secundùm quid non est dubium, quòd omne compositum participat de forma & materia. ex notatis per glos. in cap. vlt. 32. q. 4. Et quòd sit splendidior, illustrior, luculentior, clarior nobilitas quam acceperunt à patre; ignobilitas minus obscura, minusque abiecta, propter nobilitatem matris,* & Tiraquel. non relato, doctè tamen & eleganter Dom. Vincent. Turturetus *de nobilitate gentilitia, lib. 1. cap. 6.*

K Gregor. Lop. *dict. l. 3. tit. 24. part. 2. verb Para aver verguença:* ibi: *Habes hic, quòd præsumptio est pro nobili ex genere, quòd erit verecundus, id est timebit infamiam,* & *dict. l. 6. tit. 18. 4. tad partit. verb. De buen linage, in fine.* ibi: *Præsumitur namque pro nobilibus in his, quæ spectant ad nobilitatem, glos. in cap. illud 40. dist.* Vide Alciat. *reg. 1. præsumpt. 48.* Mascard. *conclus. 1095.* Tiraq. *in l. 7 connub. nu. 3.* & *de nobilit. cap. 20. nu. 20.* Callan. *in Catalog. 2. part. consid. 24. & 8. part. consid. 6.* & Moren. de Vargas *vbi sup. discurs. 9. in princip.*

L D. Hieronym. relatus à D. Thom. *de erudit. Princip. lib. 1. cap. 4.* & Fr. Ioan. Mar-

Autores, [M] hablando especialmente de los Cavalleros de la Ordẽ del señor Santiago, y demàs Militares: y probando, que solo por serlo, estàn expuestos, y juran, y professan de morir peleando en defensa de la Santa Fè Catolica, y de su Rey, y su Patria.

Y por * lo que los Nobles, y Cavalleros devena este respeto, es comunmente recibida la doctrina de Bartolo, [N] que aunque vno q̃ se vè acometido, y acossado de otro, si puede buenamente huir, y escaparse, no se escusa de la pena ordinaria, si le matare, aũque diga lo hizo por defenderse; esto no se entiende en el Noble, en quien se considera por mas grave, y afrentoso el huir, ò bolver las espaldas, que el riesgo, y peligro de que le quiten la vida. 194

Y del proprio * principio resulta, que aunque en todo genero de personas se tuvo por flaqueza culpable, y punible el herirse, ò matarse a si mismos, segun la mas cierta, y Christiana sentẽcia que despues de S. Agustin prosiguen, y exornan varios Autores, [O] afirmando, que serà heregia defender lo contrario. En las personas Nobles, y que professan oficios, y cargos Militares, era tenida por mayor esta culpa, y se castigava (aun entre los Gentiles) con muerte, ò con ignominia, segun lo enseñaron Paulo, y Arriano Iurisconsultos. [P] En cuya explicacion pregunta Menochio, que causa pudo aver para que este punto se tratasse con particularidad en los MILITES, pues estava en otras leyes decidido generalmente en 195

los

M Marquez *en su Governad. Christ. lib.* 1. *cap* 3. §. 4 *pag* 19. idem prosequitur Menoch. *de præsumpt lib.* 6. *præs.* 59. M Navar. *in propugn. apolog ad monit.* 57. Mota *de milit. S. Iacob. lib.* 2 *cap.* 2. §. 22. *num.* 2. Menchaca *lib.* 3. *controvers. illustr cap.* 105. *num.* 47. & 52. Pet. Gregor. *lib. syntagm cap* 34. *nu.* 3. & Ioan. Ramirez *in exposit. Bullæ Ord. D Iacob. cap* 8. *num.* 1. vbi probat, quòd faciunt votum Martyrij.

N Bartol. *in l vt vim, num fin. D. de iustit. & iure, & in l.* 1. *C. vnde vi*, vbi DD. & *in cap. olim el* 1. *de restitut. spoliat.* & *in cap suscepimus, de homicid.* & plures alij, quos refert Tiraquel. *de nobilit. cap.* 20. *nu.* 3. & *seqq.* Pet. Plaça *in epit. delict. lib.* 1. *cap.* 28. *num.* 11. & latisimè Farinac. *tom* 4 *quæst.* 125. *num.* 127. & 128. Quamvis non desint, qui contrarium teneant, scilicet etiam ignobiles fugere non debere, vt per eundem *ibidem*, & *num.* 121. & 126.

O D. August. *lib.* 1. *de Civit. Dei cap.* 17. & *seqq. l qui vel*, §. *sic autẽ*, *D. de bon. cor. l si quis filio*, § *eius qui*, *D. de iniusto rupt cap displicet* 23. *q* 4. *cap si non licet, cum seqq.* 23 *q.* 5. cum innumeris, quæ congerit Tiraquel. *de nobilit. cap.* 31. *num.* 50. & *seqq.* Gomez de Mescua *de potestate in se ipsum. lib.* 1. *cap.* 5. & 8. Pet. Roizius *de cas. Lituan.* 1. & Pat. Lessius *de iustit & iure lib.* 2. *cap.* 9.

P Paulus *in l si quis* 38. §. *fin. D de pœnis*: *Miles qui sibi manus intulit, nec factum peregit, nisi impatientia doloris, aut morbi, luctusve alicuius vel alia causa fecerit, capite puniendus est, aliàs cum ignominia mittendus est.* Arrianus *in l omne delictum*, §. *qui se vulneraverit, D. de re militari*, vbi idem prope habetur; Vlpian. *in dict. l. si quis*, § *eius qui deportatur*, *vers. Quam distinctionem*, ibi: *In militis quoque testamento, &c.*

los demàs hombres, que llamavan PAGANOS? Y reſponde doctamente, [Q] que la razon fue, porque eſtos, por ſu oficio, calidad, y Nobleza, tenian mayor obligacion que los otros, de tener, y moſtrar mas valor, fortaleza, y conſtancia para reſiſtir intrepidos, y animoſos a los trabajos, ò deſconſuelos que ſe les ofrecieſſen.

196 Lo qual * es digno de mayor ponderacion, y advertencia en el caſo preſente, pues aunque no eſtà deducido en los autos, ſe ſabe por notorio, y ay cartas eſcritas ſobre ello a la Iunta, que el General ſe diò vnas heridas en la priſion de Carmona, intentando matarſe, aunque no lo conſiguiò, por no ſer penetrantes. Y de todo ſe formarà el concepto que conviniere, pues los animos de los hombres, ſe conocen por ſemejantes ſeñales, y conjeturas, [R] y los actos que preceden, ò ſiguen a vn delito, deſcubren la cauſa, ò razon que pudo aver para cometerle. [S]

197 Y generalmente * (como Iuvenal dize [T]) qualquier delito de los miſmos Nobles, que deſdixere de ſus obligaciones, ò fuere contrario a las leyes, fueros, y preceptos de la Nobleza, viene a ſer en ellos de mayor oprobrio, y afrenta, y digno de mayor caſtigo; porque atropellan, y rompen mas vrgentes reſpetos, y mas apretadas obligaciones, y la ſangre, y hazañas de los antepaſſados, de que ſe precian, les ſirven de fiſcales, ſi las manchan, ò deſluſtran, procediendo ſinieſtramente.

198 Eſte * punto tiene ſu fundamento en la doctrina de Macro I. C. [V] y de otros

Q Menoch. *de arbitrar. centur. 3. caſu 284. num. 24.* ibi: *Quòd milites maiorem animi conſtantiam, & intrepidationem, atque fortitudinem oſtendere debent quam cæteri homines.* Idem ſequitur Decian. *lib. 9. crimin. cap. 3. num. 4 & cap. 4 nu. 7.* & Ameſcua *dict. lib. 1. cap. 4. num. 6.* vbi *num. 7. & 8.* alias etiam rationes adiungit: & vide Pet. Cabal. *reſolut. crim. 294. num. 241.*

R *L. 3. §. ideoque, D. de teſtibus*, latiſsimè Maſcardus *concluſ. 94. & 95. cum ſeqq.* & Cardin. Tuſchus *littera A. concluſ. 336. & littera P. concluſ. 75.* vbi, *Quod animus probatur ſignis, dictis & factis, tam in homine, quàm reſpectivè in brutis.*

S *L. ſed Iulianus, §. proinde, D. ad Macedon. l. vxori, § fin. de leg. 3.* cum latè traditis à Maſcardo *verbo Actus.* Deciano *reſp. 18. num. 350. vol. 1.* & Menoch. *de recuper. remed. 15. num. 124. & conſ. 145. lib. 2. num. 44.* vnde verſus:

Præteriti ratio ſcire futura facit.

T Iuvenal. *ſatyr. 8.*

Si te præcipitem rapit ambitus, atque libido,
Si frangis virgas ſociorum in ſanguine, ſi te
Delectant hebetes laſſo lictore ſecures:
Incipit ipſorum contra te ſtare parentum
Nobilitas, claramque facem præferre pudendis.
Omne animi vitium tanto conſpectius in ſe
Crimen habet, quanto, qui peccat, maior habetur.

idem dicit Marius apud Salluſt. *in Iugurth.* & vide gloſ. per text. ibi, *verbo Tanquam maiores in cap. 2. de tranſlat. Epiſcop.* quæ prædicta carmina citat. & alia quæ tradit Vargas *d. diſc. 9.* Turturet. *lib. 3. cap. 8.*

V Macer I. C. *in l. quædam 14. D. de pœnis*, ibi: *Quædam delicta pagano, aut nullam aut leviorem pœnam irrogant, militi verò graviorem. &c.* conducit *l. 2. D de re milit. & l. fruſtra*, vbi gloſ. Plat. & Luc. de Pena, *C. eod. lib. 12. cap non aſſeramus 24. q. 1.* Gregor. Lop. per tex. ibi *in l. 2. tit. 28. part. 2.*

tex-

textos,è infinitos Autores,que ponderan, y refieren docta, y copiosamente Tiraquelo, y Prospero Farinacio, [X] poniendo el exemplo en el crimen de la FUGA, DESERCION, ò PERDIDA DE LAS ARMAS, que son los de nuestro caso. Y tambien * en el de la PRODICION,por el qual dizen, que quanto es mas noble, y alto el que le comete, tanto mas alta se ha de hazer la horca para colgarle. Y que assi se pratica en el Reino de Francia. Aunque el señor Presidente Covarrubias [Y] dize, que esto no se ha recibido en España, porque les cortan la cabeça por detràs, y no los ahorcan. 199

Y puedese * poner otro exemplo en qualquier desprecio, ò transgression que los Nobles hizieren de los mandatos de su Rey, ò Señor, porque en ellos este delito se juzga assimismo por mas culpable, por la mayor obligacion que les corre de ser puntuales en servirle, y obedecerle, como lo decide vn insigne capitulo de los feudos; [Z] y por autoridad del, Baldo,Mateo de Afflictis, y otros Autores. El qual exemplo haze tambien mucho a nuestro proposito, pues hallamos en este pleito tan mal guardadas todas las instrucciones, ordenanças, y cedulas Reales, que se dieron al General, como luego se irà discurriendo. 200

Todo * lo hallamos grave, y singularmente advertido en las leyes de nuestras Partidas.Porque vna [A] agravando en los Nobles, y Ricos hombres las penas de la blasfemia, entra poniendo por razon de su decision, que *los omes quanto son de ma-* 201

yor

X Tiraquel.*de nobilit. cap.* 22.*num.*1. *& seqq* & *num.*23. & *cap.*20.*num.*116. *cum seqq.*& *de pœn.temp.cauſ* 31.*num* 7. *& seqq.* Farinac. *de delict.*3.*tom.* 9.98. *num.*113. *cum seqq.* vbi : *Quòd in Regno Franciæ in crimine proditionis, & ruptæ fidei Magnates & Nobiles in altioribus furcis ſuſpenduntur.* Vide Rojas *de ſucceſ.cap.*26.*num.*12.*&* 13.

Y Dom.Præſes Covarrub. *lib.*2.*var. cap* 9.*num.*4.*verſ.Hæc tamen duo*,ibi:*Siquidem apud Hiſpanos adhuc propter iſtud crimen Nobiles decapitantur, non ſuſpenduntur.* Vide Barç.*de inop.debitore,cap.* 10.*num.*16.& Tiraq.*d.cap.*20.*num.*104 *& cap* 31. *num.*153. vbi, quòd pœna decapitationis eſt honeſtior, quàm ſuſpenſionis,ſive ſuſpēdij, & de alijs delictis, & pœnis infamibus, quibus aliquando nobiles puniri poſſunt, vide Ioan.Garc.*de nobilit.gloſ.*1.*num.*14. *& ſeqq.*

Z *Cap.*1.*§.ſi quis verò auſu,de pace tenen.& iuram.firman.* vbi Duces, Marchiones, & Comites maiori pœna plectūtur ob tranſgreſſionem illius textus.Baldus *ibidem*,& Matth.de Afflict *col.penult. notabil.*10. Felin.*in cap. paſtoralis, col.*2.*de offic.deleg.* & *in cap. cum quidam col.*2.*verſ.Secundus eſt,de iure iuran.* & Tiraquel.*de nobilit. d.cap.* 20.*num.*124. & vltra eum,quòd familiares Principis gravius puniantur ex tranſgreſſione mādati,vide eundem Bald.& alios,quos refert,& ſequitur noſter Gregor. Lopez *in l.*2. *tit.*28.*part.*7.*verb Peor les eſtà el yerro.* A *L.*2 *tit.*28 *part.*7.Vide etiam *l.*4. *tit* 21.*part* 2. donde dize,que la cordura, fortaleza, meſura,è juſticia, a ningun genero de perſonas convienen mas que a losNobles,*porque ellos han a defender la Egleſia, è los Reyes, è todos los otros.*

por linage, è de mas noble ſangre, tanto deven ſer mas meſurados, è mas apercebidos para guardarſe de yerro. E a los omes del mundo, que mas conviene de ſer apueſtos en ſus palabras, è en ſus fechos, ellos ſon; porque quanto Dios mas de honra les fizo, è quãto mas honrado, è mejor lugar tienen, tanto peor les eſtà el yerro que fazen, &c.

202 Otra, [B] que es * mas en nueſtros terminos, trata por quales razones ſuelen, y deven perder los Cavalleros la Cavalleria, y dize, que ſi eſto les acontece por ſu culpa, *es la mayor abiltança que pueden recibir*. Y contando los delitos en que ſe les ha de quitar la Cavalleria antes que ſe execute la pena de muerte, en que por ellos han incurrido, pone eſtas notables palabras: *E las otras razones, porque han de perder honra de Cavalleria, ante que los maten, ſon eſtas: Quando los Cavalleros fuyen de la batalla, ò deſamparaſſen a ſu Señor, ò Caſtillo, ò algun otro lugar que toviеſſen por ſu mandado, ò ſi le vieſſen prender, ò matar, è non le acorrieſſen, ò non le dieſſen el cavallo, ſi el ſuyo mataſſen, ò non lo ſacaſſen de priſion, podiendolo fazer, por quantas maneras pudieſſen. Cà maguer juſticia ha de prender por eſtas razones, ò por otras qualeſquier que fueſſen aleve, ò traicion, pero ante le deven desfazer que lo maten. E la manera de como le deven toller la Cavalleria, es eſta. Que deve mandar el Rey a vn Eſcudero, que le calce las eſpuelas, è le cinga el eſpada, è que le corte con vn cuchillo la cinta de la parte de las eſpaldas, è otroſi que taje las correas de las eſpuelas, teniendolas calçadas. E deſpues que eſto le*

B *L. ultima, tit. 21. part. 3.*

oviere fecho, non deve ser llamado Cavallero è pierde la honra de la Cavalleria, è los privillejos, è demàs non deve ser recebido en ningun oficio de Rey, ni de Concejo, ni puede acusar, ni reptar a ningun Cavallero.

Esta * ley miró a la costumbre antigua 203
que avia de no executar en los Capitanes, y Soldados Nobles pena de muerte, ni otra que irrogasse infamia, sin quitarles primero el honor, y grado de la Milicia, y Nobleza, que llamavan EXAVTORARLOS. Y era (como dize Vlpiano, y otros Iurisconsultos [C]) absolverles del juramento que avian hecho quando se alistaron, y borrarles de la matricula, quitandoles las insignias militares, con que desde entonces quedavan infames, y no podian aspirar a cargos honrosos, ni parecer en presencia del Principe, quando los dexavan con vida.

Esto * se solia hazer en varias formas. 204
Pero los Romanos exautoravan los soldados con solo mandarles arrimar las armas, y llamarlos QVIRITES; de que son exemplos, y testimonios notables, los que de Iulio Cesar refieren Hircio, Lucano, y Brissonio. [D] El qual tambien haze mencion de otro caso (aun mas ponderable) del Emperador Alexandro Severo, que cuenta Lamprídio, [E] quando aviendose movido vna sedicion, ò motin en sus Reales, en que gravemente llegaron a perderle el respeto, y amenaçarle, tuvo tanto valor, que todavia pronunciò las palabras formulares, diziendo: IDOS, QVIRITES, Y DEXAD LAS ARMAS.

Tambien * solian hazerles vestir to- 205
gas

C Vlpian. *in l. 2. §. 2. D. de his qui notan. infam. Sed & si eum exauctoraverit, id est insignia militaria detraxerit, inter infames efficit, licet non addidisset ignominiæ causa se eum exauctorasse, l. 4. & non omnes, D. de re militari, l. 2. l. 29. D. de liber. caus.* cum aliis, quæ tradit Marianus Socinus *in cap. proposuisti, post num. 3. de foro comp.* t. Salicet. *in l. 3. C. de his qui notan. infam.* glossa, & Ioan. de Platea *in l. servi. C. de agric. & mancip. dom. lib.* 11. Pet. Gregor. *lib.* 10. *syntagmat. cap. 4. num. 7.* Brillon. *de formul. lib. 4. in fine, pag. 408. & seq. & lib. 2. select. c. 5.* Pet. Fab. *lib. 1. semest. cap* 17. *ad medium*, Iustus Lipsius *de milit. Rom. lib 5. dialog. 19.* Ianus Langlæus *lib. 12. semest. cap. 1. pag* 682. Pet. Caballus *rejoint.* 104 *num.* 65. *&* 82. *&* 393. & Aia. *de iure & officio belli, lib* 3 *cap. 6. n. 6. & seqq* Alber. Gentil *in eodem tractatu in transcurs.* Treutler. *volum. 1. disput. 8. thesi 6. litterâ A.* Iulius Clarus *in pract. crimin. quæst. 74 in fine, num. 5.* 10 Hircius, sive Oppius *lib. de bello Africo*, Lucanus *lib. 5.*

——— *Discedite castris,*
Tradite nostra viris ignavi signa Quiritis.

D Brissonius *dict. lib. 4 de formulis, pag. 408. & seq.*

E Lampridius *in Alexandro Severo: Ne vos hodie omnes uno ore, atque una voce, Quirites dimittam; & incertum an Quirites non enim digni estis, qui vel Romanæ plebis sitis: & infra: Cùm nihilominus post ista fremerent exclamavit: Quirites discedite, atque arma deponite.*

gas cortadas las faldas,ò desceñirles,y desarmarles, al modo que lo dize nuestra ley de Partida: y desto juntan muchos exemplos Pedro Herodio,Iano Langleo, y Paris de Puteo,[F] donde especifica lo de las espuelas,y espada,y el yelmo.

206 Y Pedro Gregorio * refiere vna constitució del Rey Carlos IX. de Francia,[G] la qual mandava, que quien dexasse su puesto,ò vandera al tiempo de la batalla, fuesse exautorado, y le tildassen del grado de las armas, y de la Nobleza, y quedasse por tallable,y pechero.

207 De que hallo * avia vsado antes con todo rigor el Rey Francisco Primero: de quien cuenta Don Fray Prudencio de Sãdoval en su Carolea,[H] que porque el Capitan Mosiur de Franghet desamparò, y entregò a los nuestros a Fuenterabia,que tenia,y governava en su nombre (aviendola defendido primero con mucho valor, por ver que yà no tenia orden de continuarlo, ni el Rey de socorrerle, como se lo avia embiado a dezir) le sacò ignominiosamente a la plaça publica de Leon de Francia, y le mandò raer las armas de su escudo, insignias de sus passados,y desceñir la espada, con calidad que no la bolviesse a poner; con que le quitò la Nobleza, y le dexò plebeyo, como el mismo Autor lo pondera.

208 Y arriba * apuntamos[I] otro caso, del modo que se tuvo en Valladolid año de 1555. en quitar las armas pieça por pieça al Castellano que perdiò a Bugia, antes de llegar a degollarle en el cadahalso.

209 En los * Cavalleros de las Ordenes

F Petrus Herodius *lib.* 10. *ver indicat tit.* 5. *cap.* 15. 20. *& seqq.* Langleus *d. lib.* 12. *cap.* 1. Paris de Puteo *in tr. de Syndic. rubr. de excess. milit sæcul. cap.* 1. *num.* 14. ibi: *Forma autem exauctorandi milites hæc est. Quod eis calcaria tollantur à pedibus, ensis à lacere auferatur, & galea à capite tollitur.*

G Petr. Gregor. *de Republ. lib.* 11 *cap.* 7. *num.* 39. ex constit. Carol. IX. editis super Comitijs Blesensibus 1580. sub Henr. III. *art.* 290. *Qui reliquerint vexillum suum tempore pugnæ, exauctorari debent, & de gradu armorum & nobilitatis expungi, interque paganos, & tallabiles seu censuales reponi.*

H Sandoval 1. *tomo, lib.* 11. §. 27. *fol.* 515.

I *Supra num.* 180.

Militares se pratica lo mismo, pues conforme a sus definiciones, les quitan el Habito antes que se aya de executar en ellos pena de muerte, ò otra que se tenga por afrentosa, como lo avemos visto en algunas ocasiones. Y lo praticò la Assamblea de Malta en vnos Cavalleros de su Ordẽ, que se rindieron a Vchali, como refiere Iaime Bosio, [K] aviendolos primero condenado en pena de muerte, aunque probaron el grande aprieto en que se vieron, y que de ninguna parte podian esperar humano socorro.

Y Langleo dize, [L] que en * Francia ay 210
la propria costumbre, en los Cavalleros que llama TORQVATOS, à quien el Rey honrò con su insignia (que deven de ser los de la Orden de San Miguel) y se haze auto para quitarsela, y degradarlos; teniendo por justo, que pues por su delito perdieron la Dignidad, pierdan tambien las insignias de ella.

Y en * imitacion de lo referido, como 211
los Clerigos son llamados, SOLDADOS DE LA MILICIA CELESTIAL, y vale el argumento de vnos a otros, segun la celebrada, y comunmente recibida dotrina de Acursio, [M] vsa la Iglesia degradar a los que han cometido delitos tan feos, que no sean dignos de conservar sus honras, y preheminencias, ò se ayan de relaxar al braço seglar. Cuya forma pone Bonifacio VIII. [N] y otros muchos textos, y Autores, declarando expressamente, que se tomò de la que se vsa en la guerra.

Y en los Iuezes * que proceden mal 212
mandaron guardar esta ceremonia de

de-

K Iaime Bosio *en la Historia de Malta*; *part. lib.* 10 *fol.* 335. Et Dom. Don Ferdinand. Pizarrus *num.* 55. *in allegat.* de qua supra *num.* 131. donde dize, como tambien fueron degradados los Cavalleros que en ella acusa.

L Ianus Langlæus *d lib.* 1. *cap.* 1. *pag. mihi* 69. *Nec dubium est, quin id ipsum etiam nunc in Torquatos Milites quos Rex Galliæ gestamine suo Regioque insigniri solet, exerceatur. Non enim criminis quantumvis gravis convicti, ad pœnam ante deducuntur, quàm de Collegij sententia exauctorati. Ordinisque illius insignibus exuti fuerint: tutum quippè est, vt cui ob scelus dignitas auferitur, dignitatis quoque illius insignia adimantur.*

M Accurs. *in l. miles, in princip.* vbi Bartol. Angel. & DD. cũ multis alijs, quæ adducit Everard. *loco* 56. *A militæ armatæ militiæ ad militem cœlestis militiæ.*

N Bonifac. VIII. *in cap. degradatio, de pœnis lib.* 6. vbi inter alia sic habet: *Actualis verò sive solemnis cœlestis militiæ militis, id est Clerici degradatio cum ad eam fuerit procedendum fiet vt exauctorizatio eius, qui militiæ deservit armatæ, cui militaria detrahuntur insignia, sicque à militia remotus castris reiicitur, privatus consortio, & privilegio militari.* Iustinian. *Novel.* 83. vbi Cuiacius & Gothofred. *cap felix cum seqq.* 15. *q.* 7. Trident. *sess.* 13. *de reformat cap* 4. Iurè Bernad. Diaz & Salced *in praxi c* 14. Langlæus *d cap.* 1. *pag.* 687. Iulius Clarus *q.* 74. Lancelot *in Temp Indic. lib.* 2. *cap.* 6. *§.* 2. *num* 1. Covar. 2. *variar. cap.* 20. *nu.* 7. Tuschus *littera D. concl.* 140. Farinac. 1. *tom. crimin. q.* 10. *num.* 49. Fr. Ioan Marquez *en el Governo Christ. lib* 1. *cap.* 2. *fol.* 153 & Carol. de Grassis *de effect Clericat. effect.* 1. *num.* 310. *cum multis seqq.*

degradarlos, y quitarlos publicamente el titulo del oficio, y que fuessen tenidos, y tratados como plebeyos, los Emperadores Valentiniano, Graciano, y Theodosio [O] en vna ley del Codigo Theodosiano, porque no se pudiessen de alli adelante preciar con la honra de que se hizieron indignos.

213 Y lo que mas es, * aun en los Doctores, que vacan (como dizen) a la MILICIA LEGAL, y reciben con autoridad publica los titulos, insignias, y privilegios del grado, [P] es comun opinion, que no pueden ser castigados con penas de muerte, ò infamia, sin que primero se las quiten con las mesmas ceremonias que las recibieron, como lo testifica Thomas Gramatico, al qual siguen otros Autores, [Q] y refieren el modo que se tuvo en Napoles en degradar a vn Doctor, llamado Donato de Falcones de Licio, que estava condenado en pena de deportacion por toda su vida, por algunos delitos de falsario, cohechado, y baratero, que se le imputaron.

O *L.1. ad legem Iul repetund. in Cod. Theod. Iudices qui se furtis & sceleribus fuerint maculasse convicti, ablatis codicillorum insignibus & honore exuti, inter pessimos quosque & plebeios habeantur; nec sibi posthac de eo honore blandiantur: quo se indignos iudicaverunt.* Vide Iul.Clar.*q.*73.*num.*3.*vers Iudex committens barateriam.*

P *L Advocati* 14.*C. de Advoc.diversi Iudic.*ibi:*Militant namque causarum Patroni*, &c. Et de insignijs Doctoralibus, & eorum significatione, vide Alciatum 1.*parerg.cap.*10.Duaren.*de sacris Eccles.minist.cap.*3.Dretser.*in milen.*6.*pag.*280.*& seqq.*Midendorpi.*de Academ.lib.*1.*cap.*7.Pet.Greg.*de iuris arte cap.*34.Gomet.*in l.*83.*Tauri, num.*16.Pacian.*de probation. lib.*2. *cap.*8.*nu.*129.Hothoman.*de feud.cap.*22. *nu* 23. Cassan. *in Catal. part.*10 *consid.*36. & Pet.Canonher.*in aphor polit. pag.*292. Et quod Doctores possint arma portare, & facere directam militarem substitutionem, & in pluribus gaudeant privilegijs militaribus, vide plures, quos refert Gratian.*regul.*145 Dueñas *reg.*55.& Ioan.Garc. *de nobilit.glos.*35 *num.*4.*& seqq.*

Q Thom.Grammat.*ad constit Regn. fol.*122.*tit.de furt.num.*28. Iul.Clar. *q.* 73.*num.*2.*& q.*74.*num.*5.Viglius *in* §. *sed hactenus, Instit.de milit.testam.* Langlæus *d cap.*1.*pag* 94.Caballus *resolut.*294.*num.*393.*& seqq.*

§. VIII.

DE LAS EXCEPCIONES, ò escusas que se pueden alegar en contrario.

214 PARA * evitar la fuerza de las razones que hasta aqui avemos considerado, y fundado, en orden a dar a entender la gravedad, y calidad deste delito, y sus

sus circunstancias, se podrá por ventura alegar de contrario, que nunca las leyes por rigurosas que sean, ponen pena, sin que preceda dolo, ò culpa considerable, especialmente en crimen de lesa Magestad, en que ay quien diga, que aun no basta sola la culpa. R

Y que * en los reos no se puede dezir 215
que la huvo, pues el sucesso tuvo mas de desgracia, que de flaqueza, y se ocasionò de vn caso fortuito, ò por mejor dezir, de vna fuerza mayor, a que no pudieron hazer, ni hallar resistencia, con las cortas, y desiguales que llevavan, assi en numero de soldados, como de Naves, y artilleria.

Para * cuya comprobacion, se puede 216
considerar en comun lo que de la escusa por los casos fortuitos, y aprieto, y vrgẽcia de la necessidad enseñan a cada passo nuestros Iurisconsultos, y otros muchos Autores. S

Y mas * en particular los consejos de 217
Abad Panormitano, Iuan de Imola, Socino Senior, Philippo Decio, y Gerolimo Grato, T donde resuelven, que no ay culpa en el entregarse a los enemigos, si no huvo fuerza, y poder para resistirlos. Y que el vassallo que jura fidelidad, ò entrega el castro a vn señor estraño, y poderoso, de quien se viò estrechamente invadido, ò atemoriçado, no pudiendo ser ayudado, ni socorrido del suyo, no pierde por esso el feudo, ni es visto venir contra su primer omenage, porque el miedo justo, y la fuerza mayor le libran de culpa, V y con este color defienden la que se imputava en su tiempo a los Condes de

Bi-

R *L. aliud est fraus. D. de verbor. signific. l. sacrarum, C. de pœn. cap. sine culpa. vbi Host. Dynus, & P. a Pechius de reg. iur. in 6. limit.*, quòd ex sola culpa non possit quis puniri tanquam reus Maiestatis, videtur probari ex tex. *in l. 1. §. Divus D. ad leg. Cornel. de sicar. l. absentem, §. fin. D. de pœn.* & ex alijs late adductis à Farinac. *in praxi crimin q. 87. per totam*: vbi quòd nec dolus præsumptus considerari potest, vbi de pœna mortis agitur, sed verus requiritur.

S *L. 2. §. si tamen*, ibi: *Nisi angustiæ non patiebantur, D. si quis caution. l. 2. §. qui ita, D. de eo quod certo loco, l. ex conducto 15. §. si vis tempestatis calamitosæ, cui resisti non potest. l. si merces 25. §. vis major, D. locati, l. Cæsar 15. l. interdum 16. §. si propter necessitatem, D. de public. & vectigal. l. quæ fortuitis 6. C. de pignorat. action. l. contractus, D. de regul. iur. l. in rebus 18. D. commod. l. 2. tit. 2.* & ibi glos. magna *p. 5. l. 8. tit. 8. ead. part. cap. discipulos, de consecr. dist. 4. cap. si quis propter, de furtis*, cum innumeris alijs, quæ adducit Suarez *allegat. 18.* Gregor. Lopez *in l. 2. tit. 18. part. 2.* Aiala *de iure belli, lib. 2. cap. 5. num. 7. & 8.* Carrot. *de locato. 4. part tit. de casibus quæst. 12.* Medices *in tract. de casib. fort. per totum*, & innumeri alij solita diligentia congelli per D. D. Ioan. del Castillo *lib. 3. controvers. cap. 3. per totum.*

T Panormit. *cons. 3. num. 5. lib. 2. in 6. quæst.* Imol. *cons. 34. num. 3.* Socin. sen. *cons. 39. num. 3. volum. 3.* Decius *cons. 690. num. 4.* & Gratus *respons. 5. num fin. & respons. 51. per totum lib. 1.*

V *L. 1. & per tot. D. quod metus causa, l. metum*, vbi glos. & DD. *C. cod.* Roman. *cons. 373. cap. penult.* vbi glos. *extra, cod. l. 2. D. ex quib. caus. maior.* Bartol. quasi in terminis *in tract. de tyran. vers. 6. & seq.* & conducunt alia, quæ ad excusandos eos, qui aliquid faciunt per metum, congerit idem Decius *cons. 219.* & Gratus *cons. 38. & cons. 48. lib. 1.* Farinac. *quæst. 111. num. 7.* qui multos casus refert, in quibus ob metum excusatur quis à pœna criminis læsæ Maiestatis.

Bigorra, Comunidad de Ducia, y de Bibula, Duque de Gravinia, y Domicio Guarino.

218 Lo mismo * por autoridad de los mismos Consulentes resuelve Mateo de Afflictis, [X] en el Governador de la Ciudad que se halla cercada, y sin suficiente presidio, ni esperança proxima de socorro, porque podrà rendirla, ò dexarla, sin incurrir en crimen de Magestad, pues la obligacion del vassallo no se estiende a los imposibles. En lo qual conviene, alegando otras autoridades, y exemplos, nuestro Politico Bobadilla, [Y] diziendo, que no es acto de virtud, y valor, ni de que Dios, ni el Rey se pueden tener por servidos, sino antes muestra de flaqueza, y desesperacion entregarse temerariamente a la muerte, pudiendo rescatar la vida con buenos medios, ò honestos partidos.

X Matth. de Afflict. *ad constitut. Regn. incip. Dubitationem*, per tex. *in cap. vlt de feud. sine culp. non amit.* vbi glos. Albarot. & alij, & Bald. *in cap. 1. in princip. eod. tit & in cap. 1. § domino. si de feud. fuerit controv. inter dom & agnat.* Idem Bald *in cap. 1. de iudicijs, in vlt. lect. nu.* & Felin. *in cap. cum contingat, de foro compet num. 6.*

Y Bobadilla *in polit lib. 4. cap. 3. num. 14.* vbi refert ad idem Alavam *de re milit. lib. 2. fol. 104. pag. 1. & seq.*

219 Y aun * mas en nuestros terminos Tiberio Deciano, [Z] y Pedro Caballo, diziendo, que no es punible la DESERCION, ò DEDICION que carece de dolo, y que el miedo justo basta para escusarla. Como refiere Tito Livio [A] averlo praticado los Romanos con los Sutrianos, que viendose cercados de los Equos, se les entregaron, por averles llegado tarde el socorro de Roma, y faltarles fuerzas para continuar la defensa, en que con buen coraçon se pusieron.

Z Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 12.* Pet. Cabal. *resol. 294. num. 100.*

A Livius *lib. 6. decad. 1.* ibi: *Nulla pœna sunt affecti Sutriani, quòd victi, & iusto metu adacti deditionem fecissent.*

220 Pedro Bellino [B] dize, * que la ley que dà por traidores a los que se entregan, ò desamparan, se ha de entender, quando interviene dolo malo, ò cobardia manifies-

B Pet. Bellin. *de re milit. lib. 3. tit. vnic. num. 65.* vbi sic intelligit tex. *in l. 3. D. ad leg. Iul. Maiest.* & *lib. 2. tit. 5. in fine*, vbi refert illud Demosthen. *Qui fugit, rursus integrabit prælium*, & *l. omne delictum 6. §. penult.* ibi: *Qui Præpositum suum non protexit cùm posset impari causa factori habendus est. Si resistere non potuit, parcendum ei.* Vide eundem Bellin. *part. 8. tit. vnic. num. 60. & 61.*

fiesta,y culpable ; porque si se haze a mas no poder, no incurren en pena los que se retiran,ò rinden,aunque dexen a su Principe,ò General en peligro.

Y que * antes se tiene por cuerdo el que escusa ocasiones desesperadas , y se guarda para otras en que su valor pueda ser de provecho. 221

En lo qual * parece que tambien conviene Paris de Puteo, [C] concluyendo,que deve qualquiera , como mejor pueda, procurar escaparse de caer en manos de sus contrarios. Porque como Plutarco [D] enseña , aunque es de Capitanes prudentes, y honrados desear mucho la opinion de esforçados , y valerosos , han de tener por torpeza , y visoñeria arrojarse a los peligros con temeridad,ò no seguir el camino que se tuviere por mas seguro. Y Polybio [E] puso el primor de su oficio en que sepan conocer , y mirar , no solo las ocasiones de vencer , sino las de ceder. Pues (como añade Carlo Escrivano [F]) no conviene,que con impetu ciego se entren por los venablos, como las fieras, sino que reusen , si pueden , los peligros que se tienen por manifiestos ; y quando la fortuna les pusiere en trance, que no puedan huirlos, procuren vender bien la sangre. 222

Por esta * causa dize Ciceron, [G] que fue justamente culpado Calicratidas, Capitan de los Lacedemonios,porque quiso mas arresgar la armada que llevava à su cargo, que dexar en opiniones su reputacion. Y Cleombroto, que por recelo de lo que dirian, se atrevio temerario a entrar 223

C Paris de Puteo *in tract. de re milit. lib.8.cap.quando vnus pugnant num.2 fol. 415.in volum.16. tract.Doct.* vbi allegat *l.nihil interest,D.de captivis, & cap. Dominus noster 23.q 2.*

D Plutarch.*In Cleom.Prudentis Imperatoris est , non malè audire apud alios, sed temere se in discrimen mittere , aut quæ tuta sunt dimittere, turpe existimat.*

E Polyb.*lib.1. Optimi Ducis officium existimandum est,non solùm vincendi. verùm etiam cedendi tempora prospicere.*

F Carol. Scriban. *in Politico-Christ. 2.tom cap.24 fol.380. Non proiiciet tamen se cæco impetu in venabula , feravum more, vitabit. si potest. Negavit fortuna, non inultum hauriendum dabit sanguinem suum.*

G Cicero *lib.1.officior.*relatus ab Aiala *lib.3.cap.18.num.5.*

trar en batalla con Epaminondas, aunque reconociò desiguales sus fuerzas, y acabò de perder las Lacedemonias.

224 Porque * los grandes, y constantes varones, como dize Quinto Curcio, [H] han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida, y entonces se deve a la Patria, segun sentencia del mismo Tullio, [I] quando con la muerte le podemos ser de provecho.

225 Baltasar * de Ayala [K] concurre en ambos pensamientos con Pedro Bellino, y en vn capitulo trata, de que no deve el Capitan arrojarse con temeridad a batalla; y en otro, aviendo hecho particular mencion del rigor de las leyes de nuestra Partida, [L] que prohiben en todas guisas desamparar el Castillo al Alcaide, dize, q̃ la equidad persuade, que si en èl no se halla totalmente culpa, ò negligencia que poder imputarle, no se le ponga assimismo pena por ello, como en semejante caso lo decide el Iurisc̃onsulto Calistrato, [M] hablando del Alcaide de la Carcel, el qual lasta solo su culpa, ò negligencia; pero no el caso fortuito.

226 Y alli refiere, * como por esta razon los Romanos absolvieron a Marco Livio, Alcaide de la Fortaleza de Taranto, porque la entregò a mas no poder, despues de averla èl ganado, y sustentado por espacio de cinco años. [N] Y a Lucio Attilio, Prefecto del Presidio Locrense, porque viendo que no podia impedir la entrega, que los Ciudadanos tratavan de hazer a los de Cartago, sacò por partido, que le dexassen salir, y passarse a Rhegio

H Quint.Curt.*lib.5 Magni viri magis est contemnere mortem quàm odisse vitam. Vltimum omnium mors est, ad quam non pigrè ire satis est.*

I Cicero *vbi supra*, tradit alia Bobad. *d.cap.3.num.14.*

K Aiala *de iure & offic.belli, lib.2.cap.1.& lib.3.cap.18.num.3.* vbi post alia inquit: *Itaque qui necessitate coactus, quæ ne Dij quidem, vt quodam loco ait Livius, superare possunt, omni humana ope destitutus, arcem hosti tradidit eum nullo supplicio dignum esse existimo: nam qui facit, quod potuit, legem implevit,* &c.

L *L.6.& aliæ plures, tit.18.part.2.* de quibus sup. *ex num.65.ad 83.*

M *L.milites 12. D. de custod.reor.* ibi: *Et ita demum afficiendos supplicio milites, quibus custodiæ evaserint, si culpa eorum nimia deprehendatur, alioqui pro modo culpæ in eos statuendum. Si verò fortuitò amiserit, nihil in eum statuendum: facit l.fin.eod.tit.* ibi: *Quod si negligentia amiserint pro modo culpæ vel castigantur, vel militiam mutant, l.12. tit.29.part.7.* Et quod æquiparentur custos carceris, & custos castri, Bal. *in l.ad Commentariensem,* & ibi additio, *C.de custr reor.* & Gregor.Lop. *in l.1.verb. Por su culpa, tit.18.part.2.*

N Livius *lib.27.*

con los soldados Romanos que tenia de guarnicion. O

O Livius *lib.* 24.

Y que los * Venecianos no castigaron 227
al Castellano, y soldados, que dieron al Turco la Fortaleza de Schora, la qual no podian ya defender, por la necesidad en que vinieron a estar. Porque como dize Baptista Egnacio, P refiriendo este exemplo, entendiò bien el Senado, quanta era su fuerza, y que no basta la humana para poder resistirla.

P Bat. Egnatius *de exemp illust. viror. lib.* 7. *cap.* 5. *Intelligebat enim Senatus, quanta vis esset necessitatis, cui nulla virtus posset resistere.*

Esta misma * opinion sigue nuestro 228
Gregorio Lopez, Q y su Adicionador Humada, y otros Autores del Reino, quãdo fue tan grande la violencia de los enemigos, que no se halla culpa que imputar al Alcaide.

Q Gregor. Lop. *in l.* 1. *tit.* 18. *partit.* 2. *verb. Por su culpa*, ibi: *Sed quid si perdat castrum per violentiam inimicorum videtur quod tunc non teneatur, cùm sit casus fortuitus, &c. idem in l.* 16. *verb En todas las maneras, & in l.* 18 *verb. Deven aventurar eodem tit. & part.* vbi *quod quando periculum est certum, non debet ei se Castellanus committere, quia potiùs esset temeritas* &c. Humada *in l.* 6. *tit.* 18. *par.* 2 *glos.* 1. *num.* 1. *vers. Quintus casus*, Bobad. *in polit. lib.* 4 *cap* 3 *num.* 14. Barreda ex Ayala *vbi sup. en las adiciones al tratado de las leyes penales, tit. de los juizios militares num.* 30. *folio* 145.

Y el Doctor * Antonio Alvarez en el 229
tratado que hizo sobre la ley de la Partida, R aunque en la primera, segunda, y tercera parte entra fundando, y defendiendo su ruguinosa; y puntual observancia; en la quarta confiessa, y concluye, que deve ser oido, y aun dado por libre el Alcaide, si se alegasse, y probasse que no tuvo culpa en desamparar, ò entregar el Castillo; porque las mismas leyes que le castigan por lo contrario, van con presupuesto de que la tuvo.

R Alvarez, cuius meminimus *sup. nu.* 74. & de eodem etiam facit mẽtionem Humada *vbi sup.* & plenius Azevedo *in l.* 1. *tit.* 18. *lib.* 8. *recap. num.* 239. vbi multa ab eo mutuatur.

Y porque * fuera pecado mortal el 230
dexarse matar sin provecho; lo qual no puede mandar ley alguna del mundo, ni justificarse con todos sus intereses. Pues aun por ellos no es licito cometer vn pecado venial. S

S *L.* 1. *& per tot. C. de bonis eorum, l.* 24. *tit.* 1. *part.* 7. Navar. *in Manuali, cap.* 23. *num.* 46. vbi, quod leges hoc iubentes, vel permittentes sustineri non debent, Amescua *de potestate in se ipsum, lib.* 1. *cap.* 6. vbi, quod peccat contra omnes virtutes, qui se occidit, vel occidendum præber, & *lib.* 2 *cap.* 2. *num.* 24. vbi, quod vitam exponere cum intentione moriendi pro Republ. non licet, & quod pro lucranda totius mundi salute non liceat venialiter peccare. Vide quæ dixi *in tract. de Indiarum iure, lib.* 2. *c.* 15. *nu.* 13.

Y quando es * cierto, que por mas que 231
procurára alentarse, avia igualmente de

per-

perder el Caſtillo, y quedar en poder de los enemigos, con que parece ſe purga qualquier culpa, caſo que ſe probàra que alguna intervino, ſegun la notable advertencia de Paulo Iuriſconſulto, [T] en la
232 queſtion del Maeſtre, que puſo, * y llevò las mercaderias en diferente Navio, y menos ſeguro del que ſe avia concertado, y fletado, diziendo, que no ſe le podrà por eſto pedir coſa alguna, ſi ſe averiguare que ambas Naves perecieron en la miſma navegacion. Que es lo que tambien dixo Vlpiano, [V] tratando que no ſe deve ſatisfacion de las caſas que ſe derribaron por el incendio de las vezinas, ſi avian de perecer igualmente.

233 Y * Bartolo [X] en el vaſſallo que dexò a ſu ſeñor en peligro, donde era cierto, que aunque mas le aſsiſtiera, no le avia de aprovechar ſu defenſa.

234 Geronimo * Fracheta [Y] pone tambien tres caſos, en que ſe pueden eſcuſar los Caſtellanos, y ſoldados de los Preſidios, ſi los entregan, ò deſamparan. El primero, quando les faltan las vituallas. El ſegundo, quando la muerte es inevitable. Y el tercero, quando ſe conoce con evidencia, que es mas vtil al ſervicio del Principe ponerſe en ſalvo, que aguardar peligros, y muertes, ſin eſperança de buenos efetos.

235 Y deſto * podrà ſer ſe valga el General, y Conſortes en nueſtro caſo. Alegando, que ſegun el aprieto en que ſe vieron, tomaron los medios que por entonces parecieron mas oportunos, y que ſi eſtos no obraron, ni ſurtieron deſpues el efeto que eſperavan, y pretendian, no ſe

T *L. ſi vehenda § ſi ea conditione, verſ. Paulus, D. ad leg. Rhodiam de iactu*, ibi: *Imò contra ſi ea navigatione vtraque navis periit.*

V Vlpian. *in l. ſi alius 7. § eſt & alia, D. quod vi, aut clam*, ibi: *Nullam iniuriâ aut damnum dare videtur, æquè peritura ædibus*, cuius in noſtris terminis meminit Gregor. Lopez *in l. 16. tit. 18 part. 2. verb. En todas maneras*

X Bart. *in l. ſi quis in gravi, D. ad Sylla. ianum*, quem ſequitur Balcus *in cap. 1. quib mod feud. amit. & in cap. 5 ſi à morte, de alienat. feud. pater. & in c. 1. §. porrò, quæ ſit prima cauſa benefic. amitt.*

Y Hieron. Frachetta *in ſeminar. de rat. ſtatus cap. 85.* Et conducit Grammatic. *deciſ. Neapol. 18. nu. 17.* vbi *quòd non debet expectari mors, ſed ſufficit, quòd periculum ſit ita proximum*, & nobile *conſilium* 305. Ludovici Romani, vbi *nu. 5.* concludit: *Cuſtodem arcis non teneri de violentia, & parci ei, qui fortuitum violentiæ maioris caſum non prævidit, adverſus quem, quia inſidioſum, nullum hominum conſilium prævidere potuiſſet: l. 2. § ſi eo tempore, D. de adminiſt. rer. ad civit. pertin.* Sicut & alibi dicit tex. *Ei parcendum eſſe, qui prævidere non poterat maiori caſui cui infirmitas humana reſiſtere non poterat: l. . . § is quoque, D. de obligat & action. l. flaminum, §. Servius D. de damn. infect.* ibi: *Non ſi violentia ventorum, vel qua alia ratione, quæ vim habet divinam*, &c. de quibus caſibus pulchrè agit Ottoman. *lib. 4. obſervat. cap. 7.*

les ha de poner en cuenta de culpa, ni pena, cóforme a lo que enseña Pomponio [Z] Iurisconsulto, diziendo, que no se deve imputar la adversidad del sucesso, al que al tiempo de disponerle, hizo lo que en semejante ocasion hiziera qualquier diligente, y advertido varon.

Y vltimamente * se puede traer para 236
el mismo intento la decision Napolitana de Carlos de Tapia, [A] que tratando del caso de Don Fernando de Velasco, Governador, y Castellano de Manfredonia, que dexò aquella Ciudad, y su Fortaleza a los Turcos, con honestos partidos, el año de 1619. por verse cercado dellos con vn gruesso exercito, y armada por mar, y por tierra, considera en su escusa, y defensa algunos de los puntos que he referido, y concluye, que el Senado declarò no aver incurrido en crimen de lesa Magestad, ni pena de muerte, aunque por algunas consideraciones le recluyeron en vn Castillo por toda su vida. Y que esta sentencia (haziendo èl relacion de los autos) se confirmò despues por el Supremo Consejo de Italia.

Y porque * digamos tambien algo en 237
terminos de sucessos Navales, que son los mas ajustados al nuestro, se podrà añadir, que assi como en la tierra se juzga por caso fortuito el hurto, ò el robo cometido violentamente por los ladrones, ò salteadores. [B] Assi en la mar los assaltos, y presas que hazen los piratas en las Naves (a las quales llamò Cassiodoro, [C] Silvas andantes, Casas aquatiles, Pies de exercitos, y Carroças de remos) se tienen

por

Z Pompon. *in l. 2. D. de itinere actuque privat. l. vtique*, §. *culpa*, *D. de vsufruct. l. quemadmodum* §. *si navis D. ad legem Aquil. l si ancillam, D. pro suo, l. Barbarius*, iuncta glos. ibi, *verb. Reprobari*, & Bart. *nu. 21. D de offic Præt.* vbi allegat concordantia. Idem Bart. *in l si constante, num. 118. solut. matr.* & *in l ex facto num. 3. D de vulgar.* Boetius relatus ab Accurs. *in l. sed amplius*, §. *fin. in fine, D. de negot. gest.* Senec *epist. 14. in fine: Initia in potestate nostra sunt, de eventu fortuna videat*, tradit alia Erasmus *in adag. Incertus eventus.* Tiber. Decian. *respons. 29. num. 10. volum. 1.* vbi latè probat, *quòd qui facit quod alij soliti sunt facere, non dicitur in culpa*, Roman. *dict. cons. 395. nu.* & 5. Decius *cons. 64.* & Craveta *cons. 89. num. 2.* vide text. *in cap. de occidendo 23 q 5.* & *in cap. illa 23 q 1* vbi *quòd ea quæ propter bonum & licitum facimus, si quid per hoc præter nostram voluntatem malè acciderit, nobis non imputetur.*

A Carol. Tapia *decis. Neapolit. 13. ex num. 26.*

B *L. contractus de regul. iur. l. 1. C. de posiri, l eum qui*, §. *idem scribit, D. de furtis*, cum latè traditis à Santerna *in tract. de assecuration. 3. part. num. 61.* & *seqq.* & Farin. *de furtis, q. 109. num. 32.*

C Cassiod *lib. 3. variar epist. 17. Obtulisti oculis nostris classem sylvam, hominum domos aquatiles, exercituales pedes, qui nullo labore deficiant, triremem vehiculum*, &c. Vide alia quæ dixi *supr. num. 73.* & *seqq.*

por de la misma naturaleza, y ellos se llaman COSARIOS, y PREDONES MARINOS, y se equiparã a los ladrones terrestres. [D]

238 Y por * el consiguiente el Maestre, que lleva vna Nave a su cargo, se escusa, si por fuerza, y potencia mayor, a que èl no pudo resistir, le robaron, no aviendo de su parte precedido dolo, ni culpa, como por argumento de algunos textos, [E] lo dizen expressamente Stracha, Grato, Santerna, Gramatico, Medices, Carrocio, y otros Autores.

239 Los quales, * y otros despues de Bartolo, juzgan esta escusa por tan bastante, que dizen, que nunca se presume dolo, ni culpa en el que por esta via pierde el Castillo, ò la Nave; y que assi tiene obligaciõ de probar que la huvo, quien se la pretendiere imputar. [F]

240 De lo qual * dà por razon Saliceto, [G] que estas perdidas, y desgracias suelen ser faciles, y frequentes en los que navegan: y assi basta probar el caso para escusarlas, por ser el mar, como dize Tacito, [H] capacissimo de casos fortuitos. Y estar en èl de ordinario los piratas impidiendo la seguridad, y procurando el daño, y depredacion de los navegantes, como suelen los cachorros de las fieras, la de los hombres, y brutos, en los montes, y selvas.

241 A esto se llega * (por sentencia de Cassiodoro [K]) que quanto son mas graves estos delitos, y dignos de mayor castigo, si se averiguan, tanto mas llanas han de estar las probanças para imponerle, inclinandose los que huvieren de juzgar ta-

D *L. postliminium. § à piratis, D. de captivis, & d. l. contractus, & d. l. in vetus* vbi æquiparantur incendium, naufragiũ, & rapina cum incursu *prædonum*, id est, *piratarum*, vt ibi notat Gothofr. *arg. l. 3. § 1. D. nautæ caup.* & conducunt alia, quæ latè cõgerit Stracha *in tract. de mercat. tit. de nautis, 3 par. num. 10.* Farinac. *de furtis, quæst. 106. nu. 10.* & Hugolin. *de censur. reservat. 2. part. cap. 2. rubr. de excommũn contra pirat.* vbi *quod sunt prædones marini & hostes publici, & vnde piratæ dicti fuerint.*

E *Dict. l. contractus & dict. l. in vetus, l. item quæritur. § exercitu. l. si fundus, D. locati, l. dolo, D. si vent. nom.* vbi Accurs. *l. 1. § occisorum, D. ad Syllan.* Stracha *vbi supra.* Grat. *cons. 87.* Santerna *vbi supra, & 4 par. num. 5. & 53.* Grammat. *cons. 1. num. 8. part. 2.* Romanus *d. cons. 39. num. 3. & seqq.* Medices *de casib. fortuit. q. 13. num. 4. & 16.* Carrot. *de locato, 4. part. tit. de casibus, q. 12. num. 30.* Hevia, qui transtulit verba Strachæ *in labyrynt. lib. 3. cap. 12. num. 14.*

F Bart. *in l. si quis ex argentarijs. § an verò, num. 5. D. de edend.* Stracha *dict. tit. de nautis, 2. par. num. 6.* vbi allegat text. *in l. 2. C. de naufrag. lib. 11.* Corneum *cons. 318. volum. 4.* Gozadin. *cons. 63.* & idem tenet, & latiùs prosequitur Tiber. Decian. *cons. 29. num. 14.* vbi alia iura adducit, & Barbosa *in l. si mora, D. soluto matrim. in præludijs num. 28.*

G Salicetus *in l. si creditores. C. de pignorat. actione.*

H Tacit. *lib. 14. Annal.* ibi: *Nihil tam capax fortuitorum, quàm mare.*

I Sunt verba Baldi *in l. 1. in fine, C. qui bon. ced. poss.* vbi ait: *Piratas militare instar catulorum in sylvis, navigantiumque securitatem impedire, esseque hostes publicos & infames.* Et vide alia in eorũ detestationem per eundem *in authen. navigia, C. de furt.* Hugolin. Farinac. & alios *vbi supra.*

K Cassiod. *lib. 5. var epist. 39. Sed quãto vehementior pœna est, tanto eius rei debet inquisitio plus haberi.*

tales causas, a no tener, ni notar por cobardes, y floxos a los que se pueden justamente escusar con desgracias, y calamidades tan miserables. [L]

De que * parece solian hazer particular razon de estado los antiguos Romanos, no queriendo dar mas pena à los Generales, que por temeridad, ignorancia, imprudencia, ò desgracia perdian alguna batalla, que el dolor que sentirian del mal suceſſo, y de verse frustrados de la alabança de la vitoria. Y quando mucho los cõdenavan en algunas penas, ò multas pecuniarias, como lo refiere Tito Livio, y otros Autores, [M] contando las retas de Marco Sergio, Publio Virginio, Marco Postumio, Caio Sempronio, y Tito Menenio. 242

Y es muy * notable otro exemplo de Spurio Servilio, en Dionisio Halicarnaseo, [N] el qual, luego que dexò el Consulado, fue acusado por el Tribuno del Pueblo, de que avia perdido por su temeridad, è imprudencia vna batalla en Hetruria, y en ella la flor de la juventud Romana. Y los Patricios llevaron esto muy mal, no teniendo por conveniente, que los que viven en la paz, y quietud condenen facilmente a los que se ofrecen a los peligros de la guerra, y atribuyan a cobardia los suceſſos menos favorables de la fortuna. Y assi hizieron que le absolvieſſen, dexando con esto assentado por regla, ò maxima militar, que no conviene a la Republica sean condenados los Generales por las desdichas. 243

Y lo mismo * praticaron con Caio 244

Te-

L Idem *eodem lib. epist 38. Quia non est ignaviæ culpa, quam excusat miseranda calamitas.*

M Livius *lib. 4. & lib. 5.* Pet. Herod. *lib. 10. ver iudic. tit 8. cap 5. & seqq.* & Aiala *de iure & offic belli, lib. 2. cap. 2. num. 22.* ibi: *S P.Q.R. re fortè malè gesta, fortunam tantùm belli incusans, nunquam crudelius quicquam in eos statuit: nec vnquam atrocior in eos, qui temeritate atque inscitia exercitus amisissent, fuit, quàm vt pecunia eos multaret: capite anquisitum ob rem bello malè gestam, de Imperatore ferè nunquam fuit: ipsam calamitatem satis pœnæ esse existimantes, & laude frustrari.*

N Dionys Halicarnas. *lib 9. antiq Roman.* ibi: *Rem non ferendam dictitantes, eos qui se pro Republica impigrè hostibus obijciant si fortuna minus faveat, ignaviæ accusari ab ijs, qui nunquam in acie steterint: tantùm potuerunt apud populum, vt omnium calculis reus absolveretur: ostendentes, non esse è Repub. damnari Duces ob infortunium.*

Terencio Varron, al qual (como Tito Livio refiere [O]) imputavan, que en la batalla de Cannas, dexando muerto a su compañero Lucio Camillo Paulo con tanta nobleza, se huyò della, con lo que pudo recoger del exercito. Y no solo no fue castigado por esto, sino antes le salieron a recibir con acciones de gracias, por los que avia escapado, y librado, y por no aver desconfiado de mejores sucessos de su Republica.

[O] Livius *lib. 22. & ex eo* Aiala *supra num. 12. in fine*: *Non solùm non est animadversum ob rem malè gestam, sed etiam ex tanta clade redeunti, obviam itum frequenter est & gratiæ actæ quòd de Republica non desperasset.*

§. IX.

QUE NO ESCUSA EL CASO fortuito, si precede culpa, aunque sea leve, ò levissima, y de negligencia, ò falta de prevencion.

245 ALO DICHO * en el §. precedente, se podrà reducir todo quanto se alegare en contrario. Y huviera escusado el representarlo, sino tuvieran estas razones las muchas, y evidentes respuestas que se pueden sacar de ellas mismas. Con que (como Ciceron dize [P]) antes vendràn a servir de mayor esfuerço, y apoyo de las que se han ponderado por nuestra parte.

[P] Cicero *pro Cæcinna: Aut tuo, quem admodum dicitur, gladio, aut nostro defensio tua conficiatur, necesse est* cum traditis ab Erasm. *in adag. Sub hunc iugulo gladio.*

Porque aunque concedamos por cierto, que donde no ay culpa no ay pena, y que a nadie se le imputan las desgracias,
246 y casos fortuitos. Tambien * lo es, que quando precede en ellos alguna culpa, no aprovechan para defensa, ni se deve quexar de su desgraciada fortuna, quien no hizo, y previno lo que pudo, y estuvo obligado

gado para evitarla, como en varios puntos, muy semejantes al nuestro, esta determinado en Derecho. Q

Y en el * individuo del Alcaide de la Carcel, ò del Castillo, lo decide, con autoridad de Alberico, Gregorio Lopez, R diziendo, que si a la violencia precediò su descuido, por no tener la vela, guardas, soldados, armas, vituallas, y municiones que devia, no por esso ha de dexar de ser castigado, y que siempre se presume aver precedido culpa en la perdida del Castillo, mientras no se probare lo contrario por el Alcaide. 247

Esta doctrina * fue primero de Oldrado, y despues la han seguido comunmente infinitos Autores, S assentando por conclusion llana, que no se purga la culpa con el suceſſo, y que los Castellanos, Generales, y Capitanes que llevan estipendio, ò salario por la guarda, y defensa del Castillo, Armada, ò Presidio que se les ha cometido, deven tambien lastar los daños fatales, y violentos. Especialmente quando recibieron los cargos en tiempo que podian esperar, y temer semejantes suceſſos, porque son vistos obligarse a su riesgo. T 248

Y quedan * necesitados de probar, que no perdieron punto, ni cometieron culpa leve, ò levissima, en que desdixessen de su oficio, y obligaciones, como generalmente lo enseñò Acursio, en qualquiera que las tiene de guardar algo, V cuya doctrina sirve de limitacion a la contraria, que arriba se truxo en el numero 239. 249

Mar-

Q *L si merces 25. §. conductor. & §. culpæ, D. locati l. sive certo, §. 1. D commod. l. qui petitorio, D. de reivendicat. l. fin. D. ad leg Rhod. de iact.* Bartol. *in l quod Nerva, quæst 1. D depos.* glos *in cap Ioannes, de homic.* Corn *cons. 108 lib. 1. & cons. 28. lib 3.* Parisius *cons. 56. num. 6. lib. 4.* & plures alij relati à Sebast. Medic. *in tract de fort. casib. 1. par quæst. 12 nu 10. & 11.* & in nostris terminis à Dom. D. Ferd Pizarro *d. alleg. n. 70. cum seqq.*

R Gregor. Lopez *in l. 1. glos. 10. tit. 1. part. 1.* vbi refert Albericum *in l. fin. D de custod reor.*

S Oldrad. *cons 92. incip. Rex habebat castrum*, argum. *l. 1. C. de commod. to*, cuius verba transcripsit Ioan. Andreas *in addition ad Specular tit. de locato, §. 1. vers Quæri si locavi*, Lucas de Pena *in l. quicunque, col 3 C. de exact. & execut. lib. 12.* vbi, *quòd custos stipendiarius tenetur de fatalibus, & in rubr. C. de littor. & itiner. custod. lib. 12. col 2.* vbi, *quod tenetur resistere violentiæ*: Petrus Bellin. omnino videndus *in tract. de re milit. part. 10 tit 2. num 93. cum seqq* Bald. *in additionib. ad tit. qui feud. dar. poss.* Alvarez *d. tract. de fortalit fol 16. 29. p. & 42.*

T Romanus *dict cons 395 num 1. & 2. & in l. si mora nu. 1. D solut. matrim.* vbi ponderat: *Quòd caupo res recipiendo, videtur etiam respectu damni quod ei inferri posset, se obligare, ea ratione, quia cum ut plurimum in caupona damna inferri soleant custodiam rerum recipiendo, promisisse videtur tacitè se ita diligenter custodiam facere, ut nec damnum inferri possit, l. nautæ 2. D. nautæ caupones*, cum alijs. Vide Stracham *dict tit. de naut. 2. part num. 4.*

V Accurs *in l cum ita, §. species, vers. hæredis. D. de leg. 2.* Ioques in captario, argentario, & custode carceris, per tex *in l si quis domum, §. Imperator, D. locati l si quis ex argentariis § prohibet, D de edendo. l. fin § fin D. de cust. reor.* Specul. *tit. sup. & in tit. de act. seu pet. num. vers Item nota*, tex. & ibi glos *in cap. penult. de reg. iur.* Bart. Paul & DD. per tex. ibi *in l. qui mercedem, D. locati.* Idem Bart *in l. 1. num. D de offic Præfect vigil* Greg Lop. *in l. 15. glos. 7 tit 8. part. 5.* vbi *Quòd non sufficit, quòd turet, sed requiritur quòd probet.*

250 Martino * Laudenſe, [X] y Nicolao Boerio ſon de la miſma opinion. Y eſte vltimo añade, que mire el Caſtellano como procede, porque ha de tener quanta vigilancia, y diligencia fuere poſsible, reſiſtiendo con valor a los enemigos, y exponiendo ſu vida en vno, y mil peligros ſi conviniere. Y que haziendo lo contrario, ſe le imputarà qualquier negligencia, ò deſcuido, por pequeño que ſea; y mucho mas ſi con ocaſion de la violencia, la toma de hazer algun trato doble

251 con ellos, * como aconteciò a Labita vn Capitan Frances, que entregò vn Caſtillo a los Ginoveſes, y quando eſperava el cumplimiento de la letra del cambio en Leon de Francia, le cortaron alli la cabeça, y deſpedaçaron el cuerpo con vna rueda.

X Martin. Laudenſ. *de caſtell. quæſt.* 5. Boerius *in tract. de cuſtod. clauium, ex num.* 14 *ad* 25. vbi adducit tex. *in Clement.* 1. §. *porro, de hæretic.* & *in cap. conuenior* 23. *quæſt.* 8. cum alijs.

252 Benvenuto * Stracha [Y] dize, que ha de antever, y prevenir todo lo que qualquiera hombre muy cuidadoſo, y diligente previniera; porque quien no haze eſto, no carece de culpa, como lo dixo Paulo Iuriſcõſulto en el caſo del que podava el arbol, y matò al que paſſava debaxo.

253 De donde * reſulta, que pues el General en el nueſtro, ſaliò de Eſpaña en tiempo que ſe ſabia que andavan en el mar muchos Galeones de Coſſarios rebeldes, y recibiò aviſos mas apretados de lo miſmo en San Iuan de Vlua, como conſta del Memorial en el cargo octavo, fol. 72. y ſiguientes, tuvo obligacion de no ſalir del Puerto, ſino ſe hallava con fuerzas baſtantes a reſiſtirlos, como lo reſuelve el miſmo Stracha, [Z] y ſe le ordena ex-

Y Stracha *d. tract. de mercat. tit. de nãvib. 3. par. num. 26.* ex Paulo I.C. *in l. ſi putator. D. ad legem Aquil.* ibi: *Culpam autem eſſe, quod cùm à diligente prouideri poterit, non eſſet proviſum.* Facit *l. ſi quis domum 9. §. 1. D. locat.* ibi: *Quia hoc euenire poſſe proſpicere debuit, l. ſed etſi per Prætorem, §. ſi feriæ D. ex quibus cauſis maiores,* ibi: *Quia proſpicere eas potuerit & debuerit actor, ne in eas incidat. l. qui bona fide* 13. §. *cum inter, D. de damn. infect.* ibi: *Sed cùm proſpicere ſibi potuerit damni infecti cautione non proſpexerit meritò conuenietur. cap. cùm Hadrianus* 63. *diſt. cap. conuenientibus* 1. *q.* 7. cum *ſimil.*

Z Stracha *d. tit. de nautis,* 3. *part. num.* 15. ibi: *Culpa non caret nauta, ſi per locà notoriè non tuta nauigare voluerit: fingè enim notorium fuiſſe piratas eſſe, & cum poſſet in portu manere, maluiſſe cum maximo periculo nauigare,* &c.

pressamente por el capitulo 86. de su instruccion.

O de venir * tan recatado, y apercebido, y llevar delante tantos barcos ligeros, que vigiassen, y hiziessen escolta, que en qualquier parage que descubriesse a los enemigos, pudiesse tomar la buelta, para escusar el encuentro, aviendo primero ordenado, y dispuesto lo que se avia de executar en su Capitana, y en las demàs Naves de su Flota, y conserva, caso que esto no les fuesse posible. 254

Porque * como dize Dionysio Halicarnaseo, [A] y su Epitomador Xiphilino, yerra mucho quien reserva esto para el aprieto, pues en tales ocasiones todos se congojan, y turban, y el miedo impide el oìr, eligir, ò executar los buenos consejos, y quien los lleva antevistos, y prevenidos, puede ser vencedor de su mala fortuna. 255

A Dionys. Halicarnas. ex Xiphil. *lib. 4. Metus tempore ratio omnis & consilium deest, quibus rebus si quis animum suum præmunierit, metum omnem superare egregiè poterit, siu minus facilè vinci.*

Francisco * Patricio [B] conviene en la misma sentencia; y dà por razon, que el terror repentino quita à los hombres el entendimiento, y consejo, y debilita los demàs miembros. Cosa que nuestras leyes [C] dixeron ser propria de la fragilidad humana, la qual se turba siempre en viendose cercana à la muerte, ò en peligros della. Y San Bernardo [D] dize, que està la consideracion, como sin sentido, en los casos adversos, y que lo que prevenido pudiera ser de provecho, se convierte en peligro, quando se quiere ordenar, y executar repentina, y precipitadamente en el hecho, como sucediò en nuestro caso. 256

B Patric. *de Repub. lib. 9. tit. 1 fol. 198 Improvisus namque ille terror mentem hominibus consiliumque eripit, & membra omni ex parte debilitat.* Papinius 3. Thebaid.

——— *Tunc plurima versat. Pessimus in dubijs augur timor*, &c.

C *L. hac consultissima, §. At cùm humana fragilitas mortis cogitatione turbatur, C de testam.* Bald. *in rubr. col. 6. C. si quis aliq. test.* vbi, *quod mors naturaliter timetur, & etiam constantissimos terret.*

D D. Bernard. *lib. 1 de consid. ad Euge. col. 4. & 5.* relatus à Greg. Lopez *in l. 6. tit. 23. par. 2. Consideratio namque in prosperis adversa præsentit, in adversis quasi non sentit: quorum alterum fortitudinis alterum prudentiæ est, ne fortè quæ præmissa, & præmeditata poterant esse proficua, præcipitata magis periculo fiant.*

Pe-

257 Pero * vna ley de Partida decide, y declara todo esto con tanta gravedad, y prudencia, que he formado escrupulo en dexar de ponerla à la letra: [E] *Cuidar es vna de las naturales cosas, que en si han los omes. Cà bien como el comer, ni el beber, ni el dormir no puede escusar sus sazones; otrosi pensar en las cosas, non puede ser escusado. E porende los Sabios antiguos, que fablaron en todo muy con razon, dixeron, que pues que el pensamiento era cosa que non se podia escusar, que devian los omes vsar dèl, quanto mas pudiessen, en aquello que fuesse a su pro, è non a su daño. E como quier que esto deva ser catado en todos los fechos que los omes fizieren, mucho mas conviene en los de las guerras, que son llenas de peligros, è de miedos. E porende los Cabdillos deven ser apercebidos, que los cuidados que ovieren, en que ayan algun miedo, que piensen en ellos ante que al fecho venga. E faziendolo assi, tomarán apercibimiento en aquello que ovieren de fazer, porque lo fagan mejor, è mas endereçadamente, de guisa que se guarden de recebir daño, è de caer en verguença; que son dos cosas, de que se deven los omes mucho guardar en toda sazon, è mas en tiempo de guerra. Cà el pensamiento, que viene en vno con el fecho, es dañoso, porque lo vno estorva à lo otro. E demàs los que assi lo fazen, muestranse por de mal recabdo, en no cuidar lo que han de fazer ante que al fecho vengan. E porende los Cabdillos deven ser avisados, assi como diximos de suso: para cuidar en las cosas ante que en ellas sean. E el miedo, è peligro que yaze en los fechos encerrado,*

[E] *L. 6. tit. 23 part. 2.*

catarlo, è temerlo quando estàn de vagar, è olvidarlo quando fueren en el fecho. Cà el pensamiento, que estonce les aduxiesse a remembrança el miedo, ò el peligro que les podria acaescer, los estorvaria de manera, que non pudiessen fazer buen fecho, è non sacarian ende ningun pro: si non que fincarian por mal andantes, è ganarian prez de medrosos. E porende en aquella sazon, non deven àl pensar, si non en las cosas que les dieren esfuerço, para acabar su fecho, porque puedan ganar honra, è prez.

Y Ciceron * enseña lo mismo, [F] y que 258
se ha de poner en estas consideraciones, y prevenciones la fuerza del cuidado, è ingenio; por no llegar a valerse de aquella escusa, que tan afrentosa suele ser en los Capitanes, NO PENSE: QVIEN PENSARA. Que fue el Apotegma que los Griegos quieren atribuir a Iphicrates, y los Latinos a Scipion Africano, como lo refiere Plutarco, y Valerio Maximo. [G]

Y esto * mismo quiso dezir Eneas Syl- 259
vio, [H] quando tiene por torpe disculpa de vn siniestro sucesso, el que no se pensò que pudiera aver sucedido. Pues segun Casiodoro, Vegecio, Plutarco, Guichardino, y otros, [I] la prudencia de vn Capitan advertido consiste, en prevenir aun aquellas cosas, que se piensa que no pueden acontecer, y no mirar solo en disponer bien las presentes, sino las por venir. Y considerando, quan varios, y faciles suelen ser en mudarse los sucessos de la guerra, acomodar a todos ellos desde el principio (en quanto ser pueda) el consejo, y los aparatos.

Otra

F Cicero *lib. 3. de Oratove*: *Ingenij magni est, percipere cogitatione futura, & aliquando antè constituere quid accidere possit in vtramque partem & quid agendum sit cùm quid evenerit Nec committere, vt aliquando dicendum sit*: NON PVTARAM.

G Valer. Max. *lib 7. cap. 2.* inquit de Scipione: *Turpe esse aiebat in re militari dicere*: NON PVTARAM: *videlicet, quia explorato & excusso consilio, quæ ferro aguntur, administrari oporter.* Plutarch. & Stob. *Iphicrates in sociorum agro castrametatus, cùm vallum extrueret, & fossam pararet, objicienti, quid est quod metuamus? dixit: Nulla Imperatori vox deterior esse potest, quàm*, NON PVTABAM. Vide Bobad. *in Polit. lib. 4. cap 2. num. 31.*

H Æneas Sylvius *lib. 1. epist. 131. At qui turpe illud est si quid post acciderit, dicere*: QVIS VERO PVTASSET HÆC FVTVRA?

I Casiod. *lib. 3. variar. epist. 48. Prudentiæ est cavere etiam ea, quæ non putãtur emergere.* Veget. *lib. 1. cap. 1. Quæcunque evenire in acie atque in prælijs possent omnia in campestri meditatione prænoscere.* Plutarch. *in comp. Peric. & Fab. Max. Egregij Ducis est, non solùm præsentia rectè agere sed etiam futura prospicere.* Guiciardin. *lib. 14. histor. Sapientis Imperatoris est, quàm sæpè in bellis ex casuum varietate consilia immutanda perpendendo, apparatus ab initio quoad fieri potest.* Vide Patricium *lib. 9. de Repub. tit. 1.* Pet. Gregor *lib. 19. syntagm. cap. 2. num. 11.* Simanc. *de Repub lib. 7. cap. 5.* Grimal. *lib. 2. de opt. Senat.* Valençuela *in disc. stat & bel part. 2 consid. 1. ex nu. 44.* & Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. tom. pag. 365.*

260 Otra ley * de Partida, [K] hablando en terminos de los Generales, y Cabdillos de los Navios, y de las cosas de que deven ser sabidores, les encarga esta de la prevencion en primero lugar; y les pone pena de traidores, si faltaren en ella, por estas palabras: *La primera, deven tener las cosas con tiempo, ante que vengan al fecho. La segunda de guardarlas, è non despenderlas sin recabdo. La tercera de obrar con ellas segun cõviene, è quando menester fuere. E los que desta guisa non lo fiziessen, si por su culpa perdiessen los Navios, son por ende traidores, tambien como si perdiessen vn Castillo: è deven perder los cuerpos, è todo lo que ovieren.*

K *L. 9. in fine, tit. 24. part. 2.*

261 Bobadilla * pondera otras, [L] prosiguiendo tambien largamente este punto de la prevencion, y cuidado; y concluyendo, que aun en la paz se deve tratar de la guerra; y que el que govierna, ha de aplicar a esto el entendimiento, y las obras, y no pensar que duermen los enemigos.

L Bobadilla *in Polit. lib. 4 cap. 1. num. 1. & seqq. & cap. 2. nu. 37. Proœm. 3. part. in fin. l. 4. tit. 1. part. 2. l. 3. tit. 23. part. 2.* Blesius *de Republ. lib. 4. cap. 7.*

262 Porque * como dize San Gregorio Nazianzeno, [M] es miserable cosa llegar tarde a tomar el consejo, y sentir el golpe del daño, quando ya no se halla medio, ni razon para su reparo.

M Nazianzen. *in orat. in Sanct. lum.* relatus à Simanc. *lib. 7. de Repub. cap. 5 num. 14. Miserum est; serum consilium capere, ac tunc damni sensu affici, cum nulla ratione potest sarciri.*

263 Y assi * advierte el Rey Teodorico, [N] que las municiones, y apercibimientos de guerra se prevengan con tiempo, y espacio; porque se buscan, y disponen mal en el del aprieto, y todos los sucessos repentinos, se juzgan incautos. Ni puede mostrar valor, y osadia el animo, que se halla congojado, y solicito entre subditos, y defe-

N Theod. ap. Cassiod. *lib. 1. var. epist. 17. & lib. 3. epist. 48. Mimitio semper trà Clanda est in otio: quid tunc malè quæritur, quando necessaria iudicatur. Omnia enim subita probantur incauta, nec animus potest esse in audacia pronus, qui diversa fuerit cura solicitus* Tradit alia Vannoz. *lib. 1. animadvers. polit. num. 281.* & Valenciuela *ubi supra num. 49.* & conducit illud Procopij *lib. 2. de bello Goth. Hæsitabunda & formidolosa pigritia egregium aliquid audere, haud quaquam consuevit.*

ferentes cuidados: con los quales (como Tacito, y Valerio dixeron O) aun los varones muy fuertes se desmayan, y espantan.

Otro * Autor, P muy en nuestro pro- 264
posito, resuelve, que no es digno de misericordia el Maestre de la Nave, que en medio del mar proceloso, y alborotado, se quexa de su tormenta, y fortuna, si no quiso, ò no supo atender, y creer las señales que la amenaçavan. Y que lo mismo passa en el Governador, y Capitan de vna Ciudad assolada por enemigos, quando por su descuido, negligencia, y falta de prevencion, y consejo, llegò a estado tan 265
lastimoso. Y trae * el exemplo de Calicratidas, que por ser temerario, perdiò la florida armada de los Lacedemonios, sin que le pudiessen ser de provecho los consejos que pretendiò executar a lo vltimo, los quales (como escrive Xenophonte Q) por ventura le huvieran aprovechado, si los huviera dispuesto en tiempo oportuno.

Y atendiendo * a esto dize Vlpiano 266
Iurisconsulto, R que no puede ser segura, ni guardarse la casa, sin peligro de la cabeça del que la guarda. Y San Gregorio, que al que es cometida la guarda, ha de velar, y no dormir, como haze el pastor sobre las ovejas que tiene a su cargo; porque no le valdrà por escusa el dezir, que el lobo se las comiò: S y siempre se tendrà por delito, dexar por qualquier via la guarda de la cosa que vno ha recibido para esse efeto. T

Y en terminos * del que guarda el Cas- 267
ti-

O Tacitus *lib.* 15. *Annal. Fortes etiam viri subitis terrentur*: Valer. Max. *lib.* 7. *cap.* 2. *Nisi explorentur adversa, citò occupant, vt in bello improvisus hostis vix sustinetur, & si imparatos inveniat facilè opprimit: ita animum mala inexplorata plus frangunt.*

P Eruditiss. Dom. Regens Valençuela *in d. discurs.* 2. *par. consid.* 1. *nu.* 51. *& 52. Nec misericordia dignus est Magister navis, qui in medio maris procellis exagitati, de calamitate fortunæ conqueritur; cùm non crediderit signis evidentibus, quæ tempestatem illam minabantur. Nec exaudiendus est Gubernator civitatis in calamitate & desolatione eius, dum propter incuriam, & negligentiam illius, & consilij inopiam illam destrui permisit.*

Q Xenoph. *lib.* 1. *Absque eo quòd iuvarent eius vltima consilia, quæ si fuisset opportuno tempore exequutus, non ceciderat.*

R Vlpian *in l.* 1. *in princip. D. ad Syllanian.* & de hoc plura per Luc. de Pena *in rubr. C. de iustor. & itin. custod. col.* 2. *lib.* 12. Alvarez *de fortalit. fol.* 16.

S D. Gregor. *in cap. oportet* 81 *dist. cap. irrefragabili, in princip. de officio Ordin.* vbi glos. tex. & glos. *in cap. quamvis, de reg. iur. l. cum ita. §. species,* vbi communiter DD. *de leg.* 2. Hippolyt. *in pract. crimin. §. diligenter. nu.* 51. *& §. attingat, num.* 83. Bart. *in l. si quis ex argentarijs, §. an hæredi. num. fin. de eden. l.* 2. *§. in Sardinia, vers. Et omnes diligenter, C. de offic. Præf. Africæ, l.* 15. iuncta glos. 3. *tit.* 8. *part.* 5. & Lucas de Pena *vbi sup. vers. Au autem. Psal.* 120. *Ecce non dormitabit, neque dormiet, qui custodit Israel,* &c.

T *Cap.* 1. *de Custod. Eucharist.* Alvarez *supra fol.* 24.

tillo, entra diziendo la ley de Partida, de que otras vezes avemos hecho mẽcion [V] *Que es cosa en que yace muy grande peligro, cà pues ha de caer el que lo toviere, si le perdiere por su culpa, en traicion, que es pueſta como igual de la muerte del Señor, mucho deven todos los que los tuvieren, ſer apercebidos en guardarlos, de manera que no caygan en ella.*

268 Donde * es de notar, que la palabra CVLPA, ſe pone ſimple, y abſolutamente, y aſsi ſe ha de entender, no ſolo de la lata, ſino de la leve, ò leviſsima, como por dotrina de Panormitano, [X] Alexandro, Decio, Alciato, y otros Autores, lo prueva doctamente Pedro Barboſa.

269 Y en * el miſmo caſo de que tratamos lo reſolviò Oldrado, [Y] y otros, que comunmente le refieren, y ſiguen, eſtendiendolo al Maeſtre del Navio, y a qualquiera que lleva ſalario por la guarda que haze, ò que por la grande importancia de la coſa que ſe le encarga, deve poner exactiſsima diligencia.

270 Y lo proprio ſiente * el Doctor Antonio Alvarez, [Z] ponderando otras leyes del Reino, que caſtigan no ſolo la perdida que acontece por culpa, ſino tambien la que ſucede por negligencia, ò por engaño, aunque el tal engaño podria caer en qualquier perſona diligentiſsima.

271 Y aunque * ſe ſuele dezir, que para imponer penas corporales, la culpa lata no ſe equipara al dolo, y que mucho menos ſe deven executar por culpas leves, ò leviſsimas, como deſpues de Acurſio, Corraſio, Iulio Claro, y otros lo refiere Barboſa. [A] Lo

V *Dict. l. 6. tit. 18. part. 2. in princip. de qua ſupra num. 67.*

X Panorm. *in cap. fin. num. 1. de iniuriis*, Alexand. *conſ. 50. num. 9. in fine, vol. 1.* Decius *in l. quod te, vbi lect. n. 27. D. ſi cert. pet.* Barboſa *in l. ſi mora. n. 15. D. ſolut matrim. pag. 39.* vbi ſic exponit *l. qui decem, D. de verb. oblig.*

Y Oldrad. *d. conſ. 92.* per tex. *in l. qui mercedem, D. locati*, vbi gloſ. & DD. præcipuè Paul. Caſtrenſ. *gloſ. 2. in fine in l. in iudicio, C. eod. l. 15. tit. 8. part. 5.* vbi gloſ. 1. *l. 1.* iuncta gloſ. 10. *tit. 18. part. 2. l. nauta, D. nautæ caup.* Bald. *in l. quæ fortuitis, col. penult. C. de pignor. actione*, & in Magiſtro navis, licet ſub dubio, tenet Stracha *de nautis, 2. p. num. 4. per l. ſi merces, §. qui columnam, D. locati*, & allegat Decium *in l. contractus, nu. 28. de regul. iuris*, Accurſ. Chriſtoph. & Sylveſt. *in d. l. in iudicio*, & Paul. de Caſtro *conſ. 471.*

Z Alvarez *d. tract. fol. 40.* vbi ponderat, *l. 1. verſ. La quinta. tit. 2. part. 7.* ibi: *O le pierde por ſu culpa, ò por algun engaño que le fizieſſen. l. 1. tit. 7. lib. 8. ordinam. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recopil.* ibi: *Si el Alcaide perdiere el caſtillo por culpa, ò por engaño, cae en pena de traicion*, &c.

A Accurſ. *in l. in actionibus, verb. Non etiam, D. de in litem iurand.* Corraſ. *lib. 4. miſcel. cap. 2. n. 1.* Iul. Clar. *§. fin. quæſt. 84. nu. 1.* & Barboſa *in d. l. ſi mora, in prælud. num. 22. & 23.*

Lo mas * cierto es, que en estas materias militares, y en otras que tuvieren igual gravedad, qualquier culpa, ò descuido considerable se puede, deve, y suele castigar, no solo corporal, sino capitalmente, como lo notaron la Glossa, Bartolo, y otros Doctores por doctrina del Iurisconsulto Calistrato. [B] Y hablando de solo el delito de la negligencia, ò descuido Pedro Herodio, poniendo por titulo de vn capitulo: *Que la negligencia es capital en las causas en que se atraviessa la suma de la Republica.* [C] 272

Y probandolo * con el exemplo de Cneo Lolio, y Lucio Sextilio Trium-viros nocturnos de Roma, los quales porque acudieron tarde à apagar vn incendio, cuenta Valerio Maximo, [D] que fueron castigados capitalmente, por ser la disciplina tan necessaria, aunque no fuesse tan culpable, y reprehensible la causa. 273

Y puedese * ponderar para el mismo intento vna ley de Partida, [E] que permite despeñar del Castillo al centinela que se hallare durmiendo. Lo qual praticò Epaminondas, matandole con su espada, como refiere Cotereo, [F] y otros Autores, y juzgando algunos, que avia sido riguroso el castigo, les respondiò, que qual le avia hallado, le avia dexado. 274

La razon * de todo lo referido se dà en otras leyes de las mismas Partidas, [G] diziendo: *Que los fechos de guerra son tan llenos de peligros, è de aventuras, è demàs el yerro que ai viniere, non se puede despues bien emendar*: que es lo que primero avia dicho Valerio Maximo, y otros Autores; re- 275

B *L. milites* 12. *& l. fin. D. de custodia reor* & ibi glos & Bart. in hæc verba: *Nota casum, in quo ex delicto commisso sine dolo. quis punitur ad mortem*, Dionys. Gothofred. ibi: *Ex culpa nimia, quis punitur capitaliter*. Boer. *decis.* 217. *num.* 1. *vers. Licèt tex.* Farinac. 1. *tom. crimin. q.* 31. *num.* 5. refert, & sequitur Dom. D. Ferdin. Pizarrus *d discurso Militari & legali, num.* 2. *&* 74. Alvarez *vbi supra fol.* 41. Petrus Bellin. *in tract. de bello part.* 8. *tit. vnico nu.* 3. *Ea verò posset esse negligentia militaris adeòque intempestiva, vt morte sit digna*, &c. & ponit aliqua exempla, & Aiala *lib.* 2. *cap.* 9. vbi expendit *l. omne delictum*, §. 1. *cum seqq. l. quædam, l. qui commeatus*, §. 1. *D. de re militari.*

C Petr. Herodius *lib.* 2. *verum iudic. tit.* 10 *cap.* 1. cuius titulus est: *Negligentiam in ijs, quæ ad summam Reip. pertinent esse capitalem*, & de iudice negligente etiam capitaliter puniendo, & aliis pœnis negligentium vide Gomez *in reg. de triennal. fol.* 395. Silvan. *cons.* 93. Mexices *de fort. cas.* 1. *par. q.* 9 & late Bobad. *lib.* 2. *cap.* 1. *nu.* 142. *cum seqq.* Tuschum *verb. Negligentia*, & Farinac. 1. *tom. crimin. q.* 17. *num.* 27.

D Valerius Maximus *lib.* 8. *cap.* 1. *A Tribuno Plebis die dicta ad Populum, damnati sunt: ieres ob causas: sed disciplina necessaria.*

E *L.* 9. *tit.* 18 *part.* 2. *l. qui excubias, l. desertorem*, §. *qui stationis, &* §. *seq. D. de re milit.*

F Cotereus *de re milit. lib.* 1. *cap.* 37. Aiala *de iure belli lib.* 3. *cap.* 17. ex Plutarch. *in Apophtegm.*

G *L.* 5. *in fine, l.* 8. *tit.* 23. *part.* 2.

referidos por Bobadilla.[H] Y assi no se puede dissimular culpa, yerro, ni descuido alguno, por pequeño que sea, en los Generales, y Capitanes della, como atribuyendolo a Lisimaco, lo dize Alexandro.

276 Y si esto * procede en las guerras terrestres, mucho mas apretadamente se ha de observar en las de mar. Donde como otra ley nos enseña,[K] a la primera incertidumbre de los enemigos se añade la del agua, y la de los vientos, y los muchos riesgos, y peligros a que estàn sugetos los Navios, y navegantes; y assi dispone, que sean premiados los que procedieren bien en ellos, y se les dè parte de las ganancias que hizieren de los enemigos; y por el contrario, *sean escarmentados los que erraren en el Armada, segund qual fuere el yerro, è el lugar, è el tiempo en que fuere fecho.*

277 Seneca * reconociò tambien estos peligros, y assi dize en vna de sus Epistolas,[L] que en vn punto se turba la tranquilidad del mar, y donde poco antes avian estado los Navios como jugando, se vèn anegados. Y Vegecio[M] confiessa, que aunque son necessarias muchas armas, y prevenciones para las batallas que se hazen en tierra, son menester mas para las del mar, porque ha de aver maquinas, artilleria, bombas de fuego, y otras armas arrojadiças, y se pelea como sobre muros, y torres aladas.

278 Y destos * motivos deviò de tomar ocasion el rigor de los Cartaginenses, de los quales cuenta Valerio Maximo,[N] que

H Valer. Max. *lib. 7 cap. 3. Inemendabilis est error, qui voluntate Majoris committitur.* Patritius *lib. 9 de Regno tit. 3.* Bobadilla *lib. 2. cap. 21. num. 39.* & fuit originale dictum M. Catonis *in lib. de re milit. Absis in rebus errata posse modum corrigi possunt; in bello autem delicta emendationem non recipiunt; quippe cum pœna ipsa è periculo erroris quatur: præsto enim est ignaviæ, aut imperitiæ vltor, qui nunquam delinquenti hosti indulget.*

I Alexand. ab Alex. *lib. 2. genial. c. 13. Lisimachus dicere solebat Imperatores, vel belli Duces nulla venia dignos esse, qui in bello errarent, vbi si quid offenditur perperam temeritate, vel inscitia, emendari non potest.*

K *L. vlt. tit. 14 part. 2. l. 9. tit. 27 eadem part.* Tacit. *lib. 14. annal.* ibi: *Nihil tam capax fortuitorum quàm mare.*

L Senèca *epist. 4. Momento mare vertitur, & eodem, vbi luserunt navigia, sorbentur.*

M Vegec. *lib. 4. c. 44. Multa quidem armorum genera prælium terrestre desiderat; sed navale certamen non solùm plures armorum species, verùm etiam machinas, & tormenta flagitat, tanquam in muris dimicetur, & turribus.*

N Valer. Max. *lib. 2. cap. 7. Fuere Carthaginienses in militiæ negotijs tam asperi, vt Imperatores, qui pravo consilio, quamvis prospero eventu rem gessissent, in crucem tollerent: quod benè gessissent Deorum immortalium adiutorio, quod malè admiserant, ipsorum culpæ imputantes.* Idem refert Tit. Livius *lib. 38.* & Aula *de iure & offic. bell. lib. 2 cap. 2. n. 23.*

no admitiã disculpa à los Capitanes que huviessen faltado en algo a su providencia, y obligaciones, aunque les saliesse bié el sucesso. Porque esto lo atribuian a la benignidad de los Dioses, y essotro imputavan a su culpa, y descuido.

Y assi refiere * dellos Plutarco, [O] que 279
con aver sido Magon vno de sus mas valerosos Capitanes, y el primero que les enseñò la militar disciplina, por aver tenido vna rota en la batalla que diò a los Syracusanos, en que algunos dixeron, que pudiera aver andado mas advertido, le condenaron a muerte de cruz. Y aviendosela el dado primero a si mismo con este miedo, todavia, aun despues de muerto, le pusieron en ella.

[O] Plutarch *in vita Timoleon.* Iustinus *lib. 19. Magon insignis Carthaginiensium Imperator, quò primus omnium Imperium Pœnorum ordinata militari disciplina constituit viresque civitatis nõ minus bellandi arte, quàm virtute firmavit, ob rem malè gestam contra Syracusanos, metu supplicij se ipsum interfecit qua non contenti Carthaginienses, mortui corpus in crucem sustulerunt.*

Baptista Fulgoso * trae otro exemplo 280
de los Ginoveses, que frisa aun mas con el caso de que tratamos, diziendo, [P] que aviendo embiado a Lanfranco Barbarino por General de veinte y siete Galeras, en que iban otros tantos Prefectos, ò Capitanes, descubrieron vna armada Veneciana de veinte y quatro en la costa de Sicilia, y por hallarse desapercebidos para la batalla, ò por miedo, ò otro respeto, vararon en tierra, y sin ponerse en defensa, las dexaron llevar a los Venecianos. Y que por esto les derribaron las casas, y confiscaron los bienes, y desterraron perpetuamente de su Republica, persuadidos, que por sola su floxedad, y descuido cediò el valor de la armada Ginovesa à la Veneciana. Tanto (dize) apreciavan, y castigavan en aquel tiempo qualquiera sombra, ò sospecha de culpa militar, por pequeña que fuesse.

[P] Bapt. Fulgos *lib. 2. fact. & dict. memorab cap. 2. fol. 71.* vbi post facti narrationem ita concludit: *Persuasum enim habuerunt, Genuensium virtutem, propter solàm Admirati, Præfectorumque ignauiam Venetæ classi cessisse Adeò illa ætate, etiam minima criminis suspicio, magni apud Genuenses habebatur.*

281 Y Pineda * refiere en su Monarquia otro caso, con que se prueva, que aun de los que parecen fortuitos, no se admite disculpa: y es, que aviendo guerra entre los de Ancona, y los Venecianos, despues de varios sucessos, cayeron en manos de los de Ancona seis Galeras de sus contrarios, que dieron con tempestad a la costa; y aprovechandose del despojo, y teniendo noticia, que los de Venecia avian de embiar otras en su socorro, disfraçaron las suyas con las vanderas, y señales Venecianas, que hallaron en las perdidas, y saliendo al encuentro a las que venian, cogieron dos dellas, antes de ser conocidos por enemigos. Y dize, que el Capitan, ò General Veneciano fue privado del cargo, y castigado severamente POR INADVERTIDO.

* Q Pineda *in Monarch. 4 tom. lib. 25. cap. 12. §. 1.*

282 Y poco * mas adelante refiere, [R] que aviendose encontrado Thomas Viaro Veneciano, que llevava ocho Galeras de esta Señoria, con seis Genovesas, fue vencido dellas, y perdiò cinco suyas, y con las tres se bolviò a Venecia; y por dezir que no avia hecho lo que devia à Capitan valeroso, le pusieron en carcel hasta que muriò.

* R Idem Pineda *eod. lib. cap. 12. §. 3.*

§. X.

QUE SE PUEDE TENER, Y juzgar por culpa bastante qualquier exceſſo de ſu inſtruccion: y en particular el de aver traido la Flota tan cargada y embalumada.

PERO * porque no parezca 283
que hablamos en general, irèmos eſtrechando eſtas culpas a los terminos del proceſſo, y probandolas con los cargos particulares, que en èl ſe han hecho a los reos. Todos los quales, y lo que en cada vno dellos eſta probado, y verificado, deſcubren la poca obſervancia que en la ida, y buelta deſta Flota tuvieron, en guardar, y cumplir los preceptos, y capitulos de las inſtrucciones que ſe les entregaron, y juraron de obedecer al tiempo que recibieron los oficios.

Lo qual * ſolo es baſtante para que no 284
ſe les deva admitir diſculpa alguna, aunque ſea de caſo fortuito: pues la regla de Derecho nos enſeña, [S] que no puede carecer de dolo, quien excede los ordenes, y mandatos del Superior: en cuya comprobacion juntaron muchas coſas varios Autores, referidos por Farinacio. [T]

Y eſto * es tan cierto en materias de 285
guerra, que aun teniendo buen ſuceſſo, y alcançando vitoria, no ſe deve diſſimular el menoſprecio, ò tranſgreſſion de lo prohibido; como gravemente lo dixo el Iuriſconſulto Modeſtino. [V] Y hablando del

S *L. non poteſt 109. D. de reg. iur.* ibi: *Non poteſt dolo carere, qui imperio Magiſtratus non paruit. l. unica, D ſi quis ius dicenti non obtemper. l. iniuriarum 13. §. 2. D. de iniur. cap. miles 23. quæſt. 5.* facit *l. diligenter*, cum ſimilibus. *D. mandati.*

T Farinac. *tom. crimin quæſt. 31. num. 17.* vbi refert Cyril. *in ſum par. rub. 12. de cuſtod reor. §. 3 poſt nu 5. & alios.* Tractat in noſtris terminis Dom. D. Ferdin. Pizarrus *d. diſc. num. 10.*

V Modeſtin *in l. deſertorem 3. § in bello. D. de re milit. In bello* (inquiens) *qui rem à Duce prohibitam fecit aut mandata non ſervavit, capite puniatur, etiam ſi res bene ceſſerit.*

del Alcaide que guarda Castillo, vna ley de Partida, [X] ordenando que nadie salga a hazer espolonada despues de cerrado, y que se castiguen los que lo hizieren, aunque buelvan con buen sucesso.

286 Y lo mostrò * con su exemplo Posthumio Dictador de Roma, como refiere Tito Livio, Gelio, y otros, [Y] quando castigò severamente a su hijo, por aver peleado sin su mandado, aunque venciò, y puso en huida los enemigos. Y el Consul Manlio Torquato quando hizo cortar la cabeça à su hijo Tito Manlio, porque sin saberlo èl, saliò a singular desafio con Geminio Mecio Latino, aunque bolviò a su presencia vencedor, y triunfante. La qual hazaña no acaban de encarecer los Autores. [Z] Y la semejante de Epaminondas, que por la misma causa mandò matar a Stesimbroto su hijo, porque contra su orden diò batalla à los de Lacedemonia, aunque tambien saliò con victoria. [A]

Otros notables exemplos para el mismo intento se hallaràn en otros Autores; [B] especialmente el de Lucio Papirio Dictador con Quinto Fabio Maximo
287 Ruliano. Y aunque * Tiberio Deciano [C] dize, que semejantes rigores no se deven practicar entre nombres Christianos. Veo que los demas [D] los aprueban, y tienen por convenientes. Porque en la milicia no ay cosa tan importante como la obediencia, como largamente lo prueva Aiala. [E]

288 Y si el no * obedecer es delito, aunque dèl resulte algun bien, no se escusa el mal precedente, como se dize en algunos ca-

pi-

X *L.13. in fin. tit.18. p.2* ibi: *Y maguer el Castillo non se perdiesse deve morir por ello, porque saliò del mandado.*

Y Livius *lib.4.* Gell. *8. noct. Attic. cap. 13. & lib.17. cap vlt.* Diodor. Siculus, Valer. Max. & alij relati à Petr. Gregor. *lib.11. de Repub. cap.10. num.12. vers. Posthumius Dictator.*

Z Livius *lib.3.* Cicer. *pro Sylla* Dion. *lib.10.* Valer. Maxim. *lib.2. cap.7. §.6.* D. August. *lib.1. de Civit Dei.* Aul. Gell. *vbi supra*, Pet. Herodius *ver. indicat. lib. 10. tit.4. cap.14.* vbi inquit: *Hoc facto Manlium hunc insignem titulum crudelitatis occupasse, vt imperia Manliana, & Manlius imperiosus diceretur.* Alvarez *de fortalit. 1. par fol. 7. & 8.*

A Plutarch *in moral. & in parallel. cap. 16.* Herodot. & alij *supr.*

B Petr. Gregor. & Petr Herod. *sup. cap.15. & 16.* Tiber. Decian. *lib.7. criminal. cap.15. num.45.* Mantua *in glossar. claus. 1 cap.23.* Tiraq. *de pœn. temper. causa. 52.* Pet. Bellin. *de re militar. part.1. tit. vnico. num.52. & seqq.*

C Decian. *vbi sup. num.45. vers. Verùm cum ijs casibus.*

D Belinus, & alij *sup. relati* Petr. de Lign *de bello, c.3.* Fran. Arias *eod. tract. nu.195.* Dom. D. Laurent. Ramirez de Prado *in introduct. ad librum del Consejo, y Consejeros, fol.6. litt. B.* Mendoça *de pactis, lib.1. cap.3. num.29.*

E Aiala *de iure & offic. bel. lib.3 cap.2. & cap.10.* ex Livio *lib.2.* & passim alij ex supra citatis.

pitulos del Decreto: [F] y lo insinuò Cornelio Tacito, quando dixo, [G] que al Capitan prudente, mas le han de agradar los consejos recatados, y fundados en buena razon, que los sucessos, aunque sean prosperos, que acontecen à caso, y que ha de pensar que ya comiença à conseguir la vitoria, en previniendo lo conveniente para no ser vencido.

Y DEXANDO * las transgressiones de 289
que constan los cargos primero, y quinto, de no aver salido a navegar con la Flota de su cargo, assi de los Puertos de España à la ida, como del de San Iuan de Vlua à la buelta, en el tiempo que pudieron, y estuvieron obligados, conforme a sus instrucciones, en cuya ponderacion no me quiero detener mucho: porque se podrà dezir, que estas culpas no fueron endereçadas, ni considerables para el daño que sobrevino. Aunque regularmente se imputan a los Maestres semejantes tardanças, y detenciones, si no las escusan con justa causa, y estàn obligados a pagar, y lastar los daños, y interesses dellas, aunque sean por casos fortuitos, y inopinados, como està dispuesto en muchos lugares del Derecho Comun, y del Reyno. [H]

Es justo que * se tengan, y reconozcan 290
por graves las que estan deducidas, y probadas en los cargos segundo, tercero, sexto, y septimo, que tratan de las muchas mercaderias, que por particular interès, y grangeria suya cargaron, y consintieron cargar en la Capitana, y Almiranta de la dicha Flota; llevandola desde

Es-

F *Cap. undecumque*, vbi gloss. *distinct. 56. cap. relegentes 23. quæst. 5. cap forte, & cap. neque 14. quæst. 5.*

G Tacit. *lib. 2. hist. Duci cauta potius consilia cum ratione, quàm prospera ex casu placent, satis citò incipi victoriam ratus, vbi provisum est, ne vincatur.*

H *L. qui Romæ, §. Callimachus*, vbi Bald. *D. de verbor. l. fin. C de navicul. lib. 11. l. 2. §. si non propter, vers. Si quis tamen D. si quis caution. l. 1 vers. Cà bien, tit. 24. part. 2.* vbi Greg. Lop. *gloss. 4.* Strac. *de mercat. tit de nautis, 3 part num 3. & seqq & tit. de navigat. per totum*, & Heyia *in laberynt. lib. 3. cap. 12. n. 21. & seqq.*

Eſpaña, y lo que peor es, bolviendola de las Indias (que es quando ay mas peligro de enemigos) tan cargada, y embaluma-da, cõ pipas de vino, y azucar, y con otras mercaderias, y tan llenos los alcaçares, y conveſes de los Navios de camarotes, ca-tres, y otros impedimentos, que no era poſsible vſar de la artilleria, ni exercitarſe en ellos faccion de importancia. Y ocaſionando con eſto, que ſe perdieſſe por ſobrecargada en el Puerto de San-Iuan de Vlua la Nao Capitana, nombra-da Santiago, como a vna boca lo dizen conteſtes todos los teſtigos de los dichos cargos, y en la ocaſion lo moſtrò la expe-riencia.

291 Porque * eſtas culpas ſon las mas pro-hibidas por los capitulos de ſus inſtruc-ciones, cuyo tenor ſe refiere en el Memo-rial al principio de los dichos cargos. Y por cedula de 15. de Febrero de 1605. dõ-de, por lo mucho que importa que las di-chas Naos vayan boyantes, zafas, y de-ſembaraçadas para poder pelear, ſi ſe ofreciere ocaſion de enemigos, ſe encar-ga encarecidamente a los Generales, y Al-mirantes, que ni para ſi, ni aun para otros, conſientan llevar en ellas mercaderias, ſo las penas que alli ſe refieren: *Y que caeràn en la indignacion Real, y ſe les harà cargo dello.* Y lo miſmo ſe avia mandado por otros capitulos de la inſtruccion an-tigua, que eſtàn en el tomo 4. de las ce-dulas impreſſas, pag. 113. donde ſe añade, que demas de perder lo que cargaren, y llevaren, y mas la mitad de ſus bienes, *ſean inhabiles para tener, ni obtener ningun*

ofi-

oficio en la Carrera de las Indias, ni otro oficio de honor fuera dellas, y incurran en caso de menos valer.

Y por otra cedula* del Pardo de seis 292
de Abril de 1588. que està en el mismo tomo, pagina 115. aviendo mandado se crezca el sueldo a los Generales, y Almirantes de las Flotas que vàn a las Indias, se da por razon, que esto se haze porque vayan mas libres, y desembaraçados de mercaderias, cargaçones, y grangerias, que han sido causa de muchos malos sucessos, y acudan, como deven, al buen vso de sus oficios, y cargos. Y se les prohibe el poder tratar, ni contratar en poca, ni en mucha cantidad, por si, ni por interpositas personas en estos Reinos para las Indias, ni en ellos, ni en la mar, ni Islas por donde passaren, ni llevar, ni traer en su cabeça, ni en la de Pilotos, Maestres, ni passageros, ni otro alguno, ninguna mercancia en las Flotas en que fueren, ni en otras, *so pena de mi indignacion, y de perder la mitad de su hazienda, y los Navios, y hazienda que contrataren enteramente, en qualquier cantidad que sea. Y demas de lo sobredicho, queden inhabiles, como desde agora los inhabilito, de poder tener, ni obtener en ningun tiempo oficio qualquier que sea en la carrera de las Indias, ni otro ninguno de honor fuera dellas. Y esto demas de que los que contravinieren en ello sea visto aver incurrido en caso de menos valer.*

En terminos* de Derecho comun, y 293
hablando de Naves ordinarias, ò oneràrias, es esto tan cierto, que ninguna culpa, ni daño se imputa mas justificada-

men-

mente al Maestre, que el que resulta por averlas sobrecargado, como lo resuelve Stracha, alegando muchos textos, y Autores. [I] Y en duda se presume, que el naufragio sucedió por esta razon, como elegantemente lo dize, y prueva Lucas de Pena. [K]

294 Pero * en los de militar disciplina, y quando se trata de Naves presidiarias de armada, sube mucho el delito de punto, por la mayor importancia que ay de que estas vayan bien dispuestas para el intento. [L] Y porque vna de las primeras reglas militares enseña, que aya gran cuidado de escusar, y evitar todo lo que en la guerra terrestre, ò Naval pudiere ser de embaraço, como largamente lo prueva, y prosigue Baltasar de Ayala, [M] y otros, que tratan desta materia.

295 Y lo mostrò * con su exemplo Filipo Rey de Macedonia, no permitiendo que en su exercito huviesse carros, ni mas de vn moço de carga para cada soldado de a cavallo, y vno para cada diez de los de a pie. [N] Y Scipion, que no les consintiò llevar camas, y èl se recostava en vna de heno. [O]

296 Y mejor * Caio Mario, que estrechò la comida, y axuar de cada soldado, a lo que èl mismo pudiesse llevar con descanso, pendiente del cuento de su lança; de donde a los que assi cargan los llamaron, MVLOS MARIANOS, como Iulio Frontino, [P] y otros refieren.

297 En cuya * imitacion nuestra ley de Partida, [Q] instruyendo a los Adalides, aconseja, que lleven consigo muy poca car-

I *L. vnica, C. ne quid oneri pub. lib.* 11. *l. qua actione, §. sed si quis, l. si servus, §. si mulier, l. si ex plagis §. in clivo*, vbi glos. *D. ad leg. Aquil. l. qui insulam, §. qui mulas, D. locati. l.* 1. *§. si propter, D. si quadrup. paup.* Bart. *in l.* 1. *C. de cursu publ.* Corset. *in sing. verb. Onus*, Stracha *d. tract. de mercat. tit. de naut.* 3 *part. nu.* 13. Hevia *d. cap.* 12. *num.* 24.

K Luc. de Pena *in d. l. vnica.* per tot. ibi, & alia iura *sup.* citata, vbi inquit: *Propter suppositum onus in dubio naufragium factum censeri*, & citat glos. *in rubric. de naufragio, eod. lib.* & sequitur Stracha *sup. num.* 14. vbi dicit: *Hæc notanda esse, quia quotidiana sunt.*

L *Cap. vbi periculum, de elect. lib.* 6. cum alijs, de quibus *sup. num.* 26.

M Aiala *de iure, & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 6. vbi agit de cura recidendorum impedimentorum, quibus maximè agmen gravari solet.

N Aiala *sup. Vehiculorum vsum interdixit, equitibus non amplius quam singulos calones habere permisit, peditibus verò denis singulos qui molas & funes ferrent.*

O Aiala *supra.*

P Iul. Frontin. *lib.* 4. *stratagm.* his verbis: *Caius Marius recidendorum impedimentorum gratia, quibus maximè exercitus agmen oneratur, vasa & cibaria militum in fasciculos aptata furcis imposuit, sub quibus & habile onus, & facilis requies esset, vnde & in proverbium tractum est MVLI MARIANI*, &c. Plutarch. *in vita Marij*, Fest. Pomp. *in voce, MVLI MARIANI.* Erasm. *in eod. adag. pag. mihi* 1550. & alij passim.

Q *L.* 1. *vers. E porende, tit.* 22. *par.* 2.

carga, como lo hallian los antiguos: *Que por el grand sabor que avian de fazer mal a sus enemigos, llevavan sus viandas toxadas en arguenas, ò en talegas, quando iban en las cavalgadas, è non queriã levar otras bestias. E esto fazian por ir mas àna, è mas encobiertamente; è quanto mas honrados eran, tanto mas se preciavan, è se tenïan por mejores en saber sofrir afan, è passar con poco en tiempo de guerra. E porque su vianda levavan assi como sobredicho es, llamaronlo despues talega,* &c.

Y a esto * miró Ciceron, R quando celebra à los soldados Romanos, por la facilidad con que se sujetavan a llevar estas cargas; porque en ellos (dize) no se tiene por peso el escudo, espada, y morrion, sino por parte de sus miembros, como lo son los ombros, braços, y manos. 298

R Cicer. 2. *Tusculan. Nostri exercitus unde nomen habent vides: deinde qui labor, quantus agminis: ferre plus dimidiati mensis cibaria ferre si quid ad usum velint ferre vallum. Nam scutum, gladium, galeam in onere nostri milites non plus numerant, quam humeros, lacertos, manus. Arma enim membra militis dicunt,* &c.

Y Quinto * Curcio S cuenta del Magno Alexandro, que viendo que su exercito caminava impedido con las riquezas, y despojos de las vitorias que avia alcançado, reservando lo muy forçoso, mandò traer ante si, y quemar lo restante, començando por lo que a èl le tocava; teniendo por mejor padecer esta perdida, y jactura, que la del buen govierno, y enseñança de la milicia. 299

S Q. Curc. *lib* 6. sic concludens, ibi: *Ut potius sarcinarum, quàm disciplinæ iactura fieret.*

§. XI.

POR NO AVER LLEVADO lleno, y efectivo el numero de los ſoldados, Artilleros, y Marineros, ni ſer los que fueron tales como devian.

300 EN el miſmo * cargo ſegundo ſe apunta otra culpa, que deſde ſu principio podia ſer pronoſtico del mal ſuceſſo que huvo. Y es, que demàs de aver llevado el General cinco, ò ſeis criados actuales ſuyos, que acudian a ſu ſervicio, y cocina, con plaças de ſoldados, y ſueldos de ſu Mageſtad, ſin acudir a la obligacion dellas; llevò tambien, ò conſintiò embarcar, y llevar pocos Artilleros, que fueſſen efectivos, ſino ſaſtres, çapateros, y otros oficiales mecanicos, totalmente ignorantes de la artilleria. Y los ſoldados eran paſſageros, que iban a las Indias; y a la buelta, los que venian a Eſpaña. Eſte proprio cargo es el ſegundo del Almirante, y contra ambos eſtà probado con infinitos teſtigos, como parece por el proceſſo, y por los que vàn apuntados en el Memorial.

301 Donde * tambien ſe ponen fol. 6. 7. y 8. los muchos capitulos de ſus inſtrucciones, que en eſto contravinieron; por los quales ſe les ordena, que procuren con gran cuidado, vayan llenas todas las plaças, y ſea gente vtil, y efectiva la que las ocupare, y que hagan que ſe examinen

en los oficios para q̃ cada vno fuere assentado, para que sean los que convienen; de manera, que no vayan passageros en nõbre de marineros, sino que hagan que tambien lleven armas, porque ayuden en lo que se ofreciere; pero no les assienten plaça de soldado, Artillero, ni Marinero, ni otra ninguna, ni se les dè racion por cuenta de la Averia, so pena de cincuenta mil maravedis, y de pagar a la Averia el sueldo, y raciones que se huvieren gastado con los tales passageros.

La qual orden, y * prohibicion, es muy 302
conforme a Derecho comun, y buena razon. Porque importa mucho en la guerra, que no se defrauden las plaças, y sueldos de los soldados, cuyas listas por esta razon de aver de estar siempre cabales, y prontas, se alçaron con el nombre de NVMEROS, como alegando muchos textos, y Autores, lo refiere Brissonio. [T]

Y assi * el Emperador Iustiniano [V] 303
tiene por feo, y grave delito en los Capitanes hazer grangeria de las plaças que faltan, ò sueldos que ahorran, y dexar por este respeto sin guarda cõpetente la tierra, y manda que buelvan lo que assi llevaren quatro doblado, y sean privados de los oficios.

Y Tiberio * Deciano, [X] y Pedro Bellino le ponen entre los que cometen los 304
Capitanes. Y Pedro Herodio alegando a Tito Livio refiere, [Y] que L. Posthumio, varon Consular, fue condenado, porque siendo General de vn exercito, se avia valido del trabajo, y servicio de algunos soldados para que le labrassen vna heredad.

T Brisson. & Kalin. *de verb. iur. verb. Numeri*, ibi *Numeri pro albo. in quo lecti milites conscribuntur.* & ibi: *Quo factum est, vt numeri pro societatibus, ordinibus, turmisque militum reciperentur, l 2. §. exercitum, D. de his qui not. infa. l. 8 § veterani D. de procurat. cum alijs &c.*

V *L. vltim. vers. Pro limitaneis. C. de offic. Præfect. Africæ.* ibi: *Et nullum audeant Duces, aut tribuni commeatalem de ijsdis dimittere; ne dum sibi lucrum studeant conficere, incustoditas nostras relinquant provincias. Nam si vsurpaverint aliquod lucrum de eorum emolumentis sibi adquirere hoc non solùm in quadruplum iubemus publico dependere, sed etiam dignitate eos privari &c.*

X Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. nu. 65.* Bellin. *de re militar. par. 8. num. 11. & 12.* ibi: *Duces delinquunt, dum numerum militum mentiuntur, & eorum qui non sunt stipendia recipiunt.*

Y Petr. Hero: *lib. 10 rer. iudic. tit. 8. cap. 3. Lucius Posthumius Consularis quoniam cum exercitui præesset in suo agro vsus esset operâ militum damnatus est. Nam destinatam esse Reipub. non sibi, perindeque esse ac si quis in rem suam re sacra, aut privatus pecunia publica vteretur.*

dad.

dad. Iuzgando, que el convertir en aprovechamientos particulares, lo que estava destinado para el servicio publico, era como robar las cosas publicas, ò sagradas.

305 Y en terminos * del Alcaide de vn Castillo, lo dize nuestra ley de Partida por estas palabras: [Z] *Tener deve el Alcaide en el Castillo Cavalleros, Escuderos, è Ballesteros, è otros omes de armas, quantos entendiere que le conviene, ò segund la postura que toviere con el Señor.* Donde Gregorio Lopez [A] añade, que si ay numero cierto, y señalado, no se puede faltar dèl, y si no le ay, ha de tener el Alcaide todos los que pidiere la necessidad de la guarda, y defensa del Castillo que tiene a su cargo.

Z *L.9.tit.18.part.2.*

A Greg. Lop. *d.l.o. verb. Quantos entendiere*, ibi: *Nota quod si est conventum quot homines debeant teneri in custodiam castri, servanda est conventio. Etsi nihil est conventum, intelligitur quod debet habere necessarios ad custodiam. Nam regulatur custodia secundùm custodiæ necessitatem, l. si vt certo, § custodiam, D. commod.*

306 Y en otra * parte, [B] que no se escusa el Alcaide con alegar violencia, ò caso fortuito, quando precediò culpa suya, en no aver tenido los soldados, municiones, y vituallas que estava obligado, que es lo que primero avia dicho Oldrado, y arriba apuntamos.

B Idem Gregor. *in l.1.glos.10.tit.18 part.2.* Oldrad. *cons. 9.. num. 2.* Vide *sup. num.247. & seq.* & Caballum *resol.294.num.286.*

307 Y tenemos * vn exemplo notable en la Cronica del señor Rey Don Alonso el Onzeno, [C] donde agravando la culpa de Vasco Perez, Alcaide de Gibraltar, en aver entregado aquella Fortaleza à los Moros, dize que procediò desta cudicia de vsurpar para si los sueldos, y raciones de los soldados, que estava obligado a tener. *Y Vasco Perez tenia hecho concierto con el Rey su Señor de tener tantas compañias, que lo pudiessen muy bien defender, y èl por cobdicia de ganar los dineros que el Rey le dava para esto, tenia alli muy pocos*

C Chron. Alphons. XI. *c.119. fol.70.*

po-

pobladores, y pocos defendedores, y estuvieron cercados cinco meses. Y en este tiempo avia de velar cada noche, y pelear cada dia, quando los combatian; y demas avian de labrar algunas cosas de lo que les derribavan con los engeños. Y Vasco Perez davales muy poca vianda, y con esto passavan muy gran premia, y mucho trabajo. Y Vasco Perez cuidando salir con su honra de alli, hazia mucho por mantener la costa de los hombres de su casa, y de vnos Moros que tenia, que eran de gran rendicion, &c.

Y no es * de menor, sino aun de mayor importancia, que los soldados, Artilleros, y Marineros que ocuparen las plaças que estàn señaladas, sean aptos para sus ministerios, y siempre que se pudiere expertos, y veteranos. Porque lo contrario antes es aumentar la costa, y embaraço, que la defensa. Cà (como en las armas dixo la ley de Partida [D]) *el arma de que el ome non se puede ayudar, mas faze embargo, que pro.* 308

Por lo qual * dize Vlpiano, [E] y vna ley de Partida, que el soldado se llama en latin, MILES; porque se escogia, y oy (si ser pudiesse) se avia de escoger de mil vno para este oficio. Y procurar que fuesse esforçado, y de Noble linage. Pues, como advierte Vegecio, [F] es justo que sea avẽtajado en èl, y en costumbres, a quien se ha de cometer la defensa de las Provincias, y la fortuna de la guerra. Y assi ponian mucho cuidado en esto los antiguos, como lo muestra el mismo Vegecio, y otros Autores. [G] 309

Porque * aunque es verdad, que se pue- 310

D *L. 22. tit. 18. part. 2.*

E *L. 1. §. miles, D. de militari testam. l. 13. tit. 21. part. 2. l. 13. cod.*

F Vegec. *lib. 1. de re milit. cap. 7. Quibus enim defensio provinciarum, & committenda est bellorum fortuna, & genere, si copia suppetat, & moribus debet excellere.*

G Idem Vegecius *dict. lib. 1. cap. 2. & seqq.* Ioann. de Platea, & Lucas de Pena *in l. fin. C. qui milit. poss. lib. 12.* Aiala *de iure & offic. belli lib. 3. cap. 4.* Bellinus *de re milit. ar. 1. part. tit. 2. & seqq.* Claud. Cotereus *de iure & privil. milit lib. 1. cap. 2. & seqq.* & Adam Contzen *lib. 30. polit. cap. 20.*

pueden aſſentar plaças a viſoños, quando no ſe hallan veteranos, lo cierto es, que no conviene fiar a ſolos eſtos toda vna armada, ò exercito; y que valen, y obran mas pocos ſoldados viejos, y exercitados, que muchos viſoños, y faltos de valor, y experiencia, que (ſegun la dotrina del miſmo Vegecio, con quien concuerdan Egeſipo, y Roberto Valturio) vàn como expueſtos a la matança, y ſe turban de qualquier coſa, y pienſan mas en la huida, que en la vitoria, [H] embaraçandoſe en la proſperidad para eſta, y cõfundiendoſe en la adverſidad para aquella, como ſucediò en nueſtro caſo.

311 Y aſsi * las vitorias de Alexandro ſe atribuyen al ſingular valor, y esfuerço de quarenta mil ſoldados viejos, que le dexò bien inſtructos, y diſciplinados Filipo ſu padre. Y lo miſmo ſucediò a otros inſignes Capitanes, de quien haze mencion Bobadilla. [I] Y entre ellos a los dos muy dignos de poner entre los de la fama, Hernan Cortès, y Marques Don Franciſco Pizarro, [K] que con tan poca gente, pero bien diſciplinada, y apercebida, deſbarataron, y prendieron dentro de ſus Reinos a los poderoſos Emperadores Motezuma de Mexico, y Atabaliba del Perù.

312 Y ſiempre * ſe tuvo por dañoſo el cargar de oficiales mecanicos, y gente de pueblo, y de paſſageros, que no tiene por blãco principal la guerra, ni ſus aſcenſos, y ſolo la afectan por la comodidad de ſu navegacion, y paſſage. [L]

313 Ni ay diſculpa * que quadre a llevar por

H Idem Vegecius *d lib 1. cap. 1 Longè enim pluris facienda eſt exercitatorum veteranorum parva manus quàm indocta & belli expers multitudo quæ cæſa expoſita minima quæque formidat & fugam magis, quàm gloriam meditatur.* Egeſip. *lib. 3 cap 24.* relatus à Bobadilla *ſupr. Non tam numerus præſidium conficit pugnã, quàm virtus pancorum: multitudo enim diſciplinæ inſolens ipſa ſibi eſt impedimento in proſperis ad victoriam in adverſis ad fugam* Idem habet Robertus Valturius *lib 7. de re militar. cap. 2.* ibi: *Putas in numeroſo exercitu Xerxis exemplo belli robur conſiſtere?* &c.

I Bobadill *in Polit lib. 3. cap. 1. num. 6.* Aiala *ſup. d. cap. 4 num.*

K Illeſcas *in hiſtor. Pontific. lib. 6. §. 8. fol. 212.* vbi de Corteſio, *& §. 14. fol. 337.* vbi de Pizarro, Bobadilla *ſupra*, tetigi Ego *de Indiar. iure lib. 1. cap. 3. num. 29 & 43 & lib. 2 cap. 4 num. 5.* & Franciſcus Caro de Torres, *ſive quiſquis ille eſt doctus & diligens vir, qui nuper hiſtoriam Ordinum Militarium retexuit, lib. 3. cap. ... §. 8.*

L Bobadilla & Contzen. *vbi ſupra*, Livius *lib 8. Sibarij & opifices minimè militiæ idoneum genus* Iuſtus Lipſius *lib. 5. politic. cap 8.* vbi damnat noſtram formam delectus, his verbis: *Emunt militem, non legunt, ad ſonitum tympani coeunt ignoti inter ſe ignorantesque purgamenta urbium ſuarum quibus ob egeſtatem & flagitia, maxima peccandi neceſſitudo eſt, aſſuefit latrocinijs, bellorum inſolentes.*

por Artilleros, y Marineros hombres no examinados, ni exercitados en estos ministerios, principalmente en Naves de Armada Real, y quando se peligrava tanto en la navegacion, y se tenia noticia de que andavan en las costas de las Indias tãtos enemigos. [M] Pues aun tenemos por doctrina llana, que deve pagar los daños el Maestre de qualquier Nave ordinaria, si puso en ella Pilotos, y Marineros menos idoneos, como por autoridad de muchos textos lo resuelve Stracha. [N]

Y Persio * nota, y reprehende [O] por 314
falta de respeto, y verguença, que se entregue la Nave a vn labrador con abarcas, que no sabe de mas aguja que la de su arado, se ponga la ballestilla en las manos, que acabaron de dexar la aguijada.

Pues el * adagio comun nos enseña, 315
que los çapateros no passen de sus chinelas, y cada vno se contenga en el arte que ha professado. [P] Y el Derecho establece, que sea castigado quien se mete, y ocupa en oficio que no le toca. [Q]

M Carol. Scribanus *d. 2. tom. cap. 24. in princ.* ibi: *Quòd prima Ducum cura debet esse in militari delectu; an tyrones sint, an veterani, & in moribus, & institutis eorum cognoscendis nec tam numero quàm robore exercitum metiatur laboribus, inediæ, vigiliis assuetos deligat, eosque in primis quibus animus supra vires,* &c.

N Stracha *de mercator. tit. de naut. 3. par. n. 12. ex l. vtique in fine, de reivendic. l. si servum, §. si fornacarius. D. ad legem Aquil.* ibi: *Si negligens in eligendis ministris fuit. l. nam & Servius, §. fin. de negot gest.* ibi: *Sed etiam quod imprudenter eum elegeris, vt qui quid detrimenti negligentia eius fecit, tu mihi præstes,* cum aliis, Hevia *in labyrinth. lib. 3. cap. 12. num. 28.*

O Persius *satyra 5.*

Navim si poscat sibi peronatus arator
Lucifer vndis, exclamat Melicerta perisse
Frontem de rebus.

P Erasm. *in adag. Ne vltra crepidam sutor:* & *Quam quisque novit artem in hac se exerceat:* Horat. *lib. 2. epistol. epist. 1.*

Navem agere ignarus navis timet: abrotanum ægro
Non audet, nisi qui didicit, dare: quod Medicorum est
Promittunt Medici: tractant fabrilia fabri.

Idem *lib. 1. epist. 14 ad Villicum.*

Quam scit vterque, libens, censebo, exerceat artem.

Q *L. in provinciis, C. de numerariis lib. 12. l. hac parte,* vbi glos. *C. de prox sacr. scrin. lib. 12. l. cõsulta Divalia, C. de testam. l. 3. C. de fabricens. lib. 11.* cum aliis traditis à Cabedo *dec. 158.* & Dom. D. Ferdin. Pizarr. *d. disc. num. 22.*

§. XII.

POR NO AVER HECHO muestras, ni alardes, ni exercitado los soldados, ni aun dado orden, y nombre para la Flota.

DE los cargos * quarto, y dezimo 316
resultan otras culpas no menos graves contra el General. Pues està deducido, y probado en ellos, que deviendo conforme a buena ley

ley de milicia, y los capitulos de su instruccion, que alli se refieren, hazer visitas, muestras, y alardes, para ver si traìa cumplido el numero de las plaças de sus soldados, Artilleros, y Marineros, y exercitarlos, y adestrarlos de ordinario, para que estuviessen bien dispuestos en la ocasion, y darles orden en comun, y en particular de lo que avian de hazer en el viage. Ninguna cosa destas hizo, procediendo en todo, y navegando con tanto descuido, como si no tuviera recelo de enemigos. Y lo que mas es, aun no diò nombre a las Naos de su Flota, para que se conociessen por èl, y si con ellas se mezclasse alguna de los Cossarios, pudiesse ser preguntada. De que resultò, que aviendoseles mezclado vna vrca, que anduvo entre ellos vna noche, y vn dia para reconocerlos, y dar aviso a los Olandeses, no tuvieron traça para cogerla, ni cañonearla. Y dize Iuan Macho Piloto de la Almiranta, que aviendosela mostrado al Almirante, y certificado que era de enemigos, le dixo que le pidiessen el nombre; y el Almirante le respondiò: *Que nombre le hemos de pedir, pues no le traemos?* Lo mismo declara Don Alonso de Mesa Sargento de la compañia de la Almiranta, que es a quien tocava el tener el dicho nombre, y darle, si se huviera dado. Y contestan los demàs testigos. Y aun no lo niega el General, pues pretende escusarlo con ciertas salidas de poca sustancia, como parece por su confessiõ, y descargo.

317 Todo lo qual * en qualquier tiempo que sucediera, y se averiguara, era digno

de exemplar castigo, y demostracion, quanto mas cayendo sobre ello vna perdida de tan grande importancia, y de tan agravantes, y considerables circunstancias, como se han ponderado. [R]

Porque * quien ay que ignore, que el principal oficio de vn General consiste en dar, y guardar la militar disciplina, segun nos lo enseña Marciano Iurisconsulto, [S] y otros muchos Autores, que hizieron tratados particulares deste instituto. 318

Cuyo primer precepto, es cuidar con desvelo de lo que tiene a su cargo, como lo dize Silio Italico, [T] y lo mostrava * cõ su exemplo el Emperador Carlo Magno; de quien refiere Eginharto, [V] que no solo despertava, sino se levantava cada noche quatro, y cinco vezes para requerir sus cuidados. Y Alexandro, que dormia con vna bola de bronce en la mano, teniendo debaxo de ella vna vacia del mismo metal; para que el ruido de su caida le despertasse, si acaso le venciesse el sueño, de suerte que la soltasse. [X] 319

Y el hazer * ordinarias muestras, y alardes, y exercitar, y prevenir los soldados, es cosa tan precisa, y obligatoria, que della tomaron nombre los mismos exercitos, como lo advierten nuestros Iurisconsultos, [Y] y Vegecio, referido por Pedro Bellino. Y antes de todos Xenophonte en persona de Cyro, y Polybio en la de Scipion. 320

Deste punto, * como tan cierto, y ordinario, escriven, y juntan muchas cosas a cada passo muchos Autores, [Z] principalmente Paris de Putco. Afirmando, que 321

los

R *L. aut facta 16. §. eventus, D de pœnis.* vbi probatur, *quod interdum delicta ex eventu aggravantur, vel diminuuntur,* Cuiac. *lib. 19. observation. cap 10.* & Tiraquel. *de pœn. temp causa 52. num. 1. & seqq.*

S *L. officium, §. 1. D. de re militar.* ibi: *Officium regentis exercitum non solùm in danda, sed etiam in observanda disciplina consistit: l. nemo C. eod. lib. 12.* vbi DD. Adam Contzen *lib. 10. polit. cap. 22.* Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. part. cap. 24.* Aiala *de iure & offic. belli, tit. 2. cap. 2.* Cæpola *de Imper. milit. delig. vers. Pro Imperatore verò.*

T Silius *lib. 3.*

Turpe Duci totam somno consumere noctem,
O Rector Lybiæ, vigili stant bella magistro.

V Eginhartus *in vita Caroli Magni.*

X Evorens *in exemp. tit. de somn.* Thesaur. *Aphorism. polit. lib. 3. cap. 3.* Bobad. *in polit. lib. 4. cap. 2. n. 24. & seqq.* & Valençuela *in discurs. polit. 2. part. consid. 14. num. 10. & 11.*

Y *L. fin §. fin. de milit. testa. l. 2. D. de his qui not. infam.* Bobadil. *d. lib. 4. cap. 1. num. 33.* Tullius *lib. 2. Tusculan.* Petrus Bellin. qui refert Vegetium *de re milit. 1. par. tit. 1. in fin.* Xenoph. *in Cyripæd.* ibi: *Exercitum nunquam otiosum esse oportet sed in eo, vt vel noceat hosti, vel sibi necessaria paret, vel se militariter exerceat, semper occupatum.* Polyb. *lib. 10. Exercitum exercere à Duce præsertim in otio oportet, & dum residet in hybernis, aut castris,* &c.

Z Vegetius *de re militar. lib. 1. cap. 1.* Quintil. *in milite Mariano,* Onosander *de re milit. lib. 1. fol. 6. pag. 2. & lib. 3. c. 6 fol 81.* Ioan. de Platea per tex. ibi *in l. milites, C. de re milit. lib. 12. & in l. si quis,* vbi glos. fin. *C. de domesticis, eod. lib.* Gregor. Lopez *in l. 6. tit. 23. par. 2.* vbi: *Quod Dux debet semper inquirere, & minari militibus, quod sint ad bella parati.* Redin. *de Maiest. Principis, verbo Non solùm armis, num. 55. & 143. & verb. Maiestatem, num. 77.* Bobadilla *d. lib. 4. cap. 1 num. 5. & seqq.* Paris de Puteo *in tract. de re milit. in princip.* Adam Contzen *lib. 10. polit. cap. 24* Scribanus

los Romanos con solo este cuidado de exercitar, y no tener ociosa su gente, y conservar la militar disciplina, se hizieron señores del mundo; pues ni ellos eran de la grandeza de los Alemanes, ni mas en numero que los Franceses, ni de tantas fuerzas como los Españoles, ni tan prudentes como los Griegos.

322 Y no lo olvidaron * las leyes de nuestras Partidas; vna de las quales [A] dize: *Que los Cabdillos es menester que sean sabidores, è maestros de fecho de guerra, non tan solamente en sofrir los trabajos, è los peligros que della vienen, mas aun que sepan mostrar a los otros omes como la han de fazer. E en que manera se deven cabdillar, è vsarlos a ello ante que el fecho comiencen, porque quando en èl fueren, que sean apercebidos, è sabidores de como han de fazer.*

Y otra: [B] *E otrosi deven saber ferir con las armas que traxeren, en la manera que entendieren que mas àina podràn matar, ò prender a sus enemigos. E todas estas cosas deven ellos vsar por si, è los Cabdillos fazer que las fagan. Porque el vso les faze ser sabidores de todo esto que dicho avemos. E demas faze las cosas graves tener por ligeras. E sobre todo faze los omes ciertos de las cosas que han menester, è deven fazer. E aun demas que son mejor mandados a sus Cabdillos. E porende los que estas cosas non vsassen, sin el daño que rescibirian por su culpa, develes el Rey dar tal pena, segun el mal que viniere por el yerro que ellos fizieron.*

323 Las quales * leyes se pudieron sacar de lo que el Emperador Iustiniano [C] escri-

nus *vbi sup. pag.* 355. Caballus *resolut.* 294. *num.* 1 *&* 2. Aiala *de iure & officio belli lib.* 1. *cap.* 1. Cæpola *vti supra num.* 19. *&* 20.

A *L.* 5. *vers. E sabidores, tit.* 23. *part.* 2.

B *L.* 8. *ad finem, d. tit.* 23. *part.* 2. cuius meminit Bobadilla *d. lib.* 4. *cap.* 1. *n.* 5. *littera F.*

C Iustinian. *Novel. Constit.* 16. *Cura autem habebit, vt milites quidem bellicis exercitationibus meliores & alacriores efficiat, paganos vero per legem componat, vt iusti ab omni improbitate immunes reddantur.*

viò al Pretor de Tracia, ordenandole, que tuvieſſe gran cuidado de exercitar los ſoldados en coſas de guerra, para que cõ eſſo ſe hallaſſen mejores, y mas animoſos para emprenderla, ò de las inſignes palabras de Caſsiodoro, [D] en perſona de el Rey Theodorico, donde dize: Que quien no ſe induſtria, y previene en el modo, y arte del batallar, no lo podrà aprender, quando la ocaſion lo pidiere. Y que es impoſsible que en vn trance ſubito, y apretado, dexe de tener pavor a las armas, quien no tiene confiança nacida de la experiencia de que ſabrà manejarlas, por averlas exercitado.

D Caſsiod. *lib.* 1. *variar. epiſt.* 4. *Ars enim bellandi, ſi non præluditur cum neceſſaria fuerit, non habetur. Diſcat miles in otio quod præſtare poſsit in bello. Animos ſubitò ad arma non erigunt, niſi qui ſe ad ipſa idoneos, præmiſſa exercitatione confidunt.*

No lo * avia dicho peor Seneca, [E] quando dà por rendidos, y poſtrados a aquellos, a quien cogen de repente los enemigos. Y por el contrario juzga, que tendran valor, y animo para eſperar ſus golpes, y reſiſtirlos, los que ya antes de la guerra ſe hallaron exercitados, y apercebidos para la guerra. Porque es grave de ſufrir el trabajo, y fortuna, ſi es repentina; pero quien ſiempre la eſpera, con mayor facilidad la ſoſtiene. 324

E Seneca *de conſolat. ad Albin. cap.* 5 *Hoſtium adventus eos proſternit, quos inopinatè occupavit. Atqui futuro ſe bello ante bellum paraverunt, compoſiti & adaptati primùm qui tumultuoſiſsimus eſt, ictum facilè excipiunt. Illis gravis eſt fortuna eſt, quibus eſt repentina, facilè eam ſuſtinere poteſt, qui ſemper expectat.*

La verdad, * y certeza de tan graves ſentencias experimentamos con mucha coſta, y dolor nueſtro en el caſo preſente; pues por eſta falta de exercicio, prevencion, y advertencia, en viendoſe en el, todo fue confuſion, y temores, de los quales (como muy bien advierte Natal Comite [F]) no pudieron cauſarſe ſino deſgracias, y calamidades, dañoſas para toda la Flota, y eſpecialmente para el General, Almirante, Capitanes, y demàs Oficia- 325

F Natal. Comes *lib.* 8. *hiſtor. Timiditas non ſolùm eſt calamitoſa exercitui, ſed etiam Præfectis & Signiferis, & militaribus Magiſtratibus quorum munus eſt, vel cæteros à turpitudine fugæ retrahere. Vbi enim de ſumma rerum agitur, de ſalute populorum, de conſervando Imperio non ſatis honeſta eſt timiditatis aut ſegnitiæ excuſatio; neque valida. quod illa æquè ac proditio multos in perniciem trahat. Ita fit, vt qui bellicis rebus imperitos præficiunt, cum ſuarum rerum detrimento intelligant, gubernandi munus ſolis ſapientibus convenire.*

cia-

ciales della; cuyo oficio, y cuidado deviera ser el que se ha referido, y no faltar, y auyentarse con los demàs, sino antes animarlos, y detenerlos. Porque en ocasion de tanta importancia, y en que se aventurava el bien publico, y la reputacion, y conservacion de todo vn Imperio, no es bastante escusa la del temor, ignorancia, ò inadvertencia; antes esta ha sido muchas vezes la condenacion, y destruicion de algunos Generales, porque se juzga por especie de PRODICION, y sirve de que escarmienten los que los nombran, aviendo llegado a conocer, en grave daño suyo, que esta arte de governar solo conviene a hombres prudentes, y expertos.

326 Pero * que mucho que faltasse en esto, quien (como arriba apuntamos) aun no tuvo cuidado, ni advertencia de dar el NOMBRE a las Naos de su Flota, y conserva, con que en ocasion como la que se ofreciò de la vrca, pudieran conocerse, y recatarse de las contrarias. Cosa que no la dexa de hazer nadie que navega, ò està con temor de enemigos, aunque sea en fronteras, y presidios de tierra, como citando a otros, lo trae Bobadilla. [G] Y lo insinua vna ley de Partida, refiriendo la importancia, y provechos que suelen resultar de semejantes señales.

327 Y es muy * conveniente para conocer los designios del enemigo, y que èl no pueda penetrar los nuestros, que es vno de los primeros, y mas importantes preceptos de la milicia, como elegantemente lo advierte Iulio Frontino, [H] y Carlo Scrivano. Y por ventura, si en esta ocasion

G Bobad. *lib. 4 politic cap. 2. num. 24.* vbi *Quod hoc nomen vocabatur* TESSERA, vt *in comment. Cæsar. lib. 6.* Livius *lib. 7. & 9. decad. 1. & alibi sæpè*, Vegec. *lib. 3. c. 5.* Decia. *lib. 3. crim. c. 17. nu. 3. l. 9. tit. 3. part. 2.* Adam Contzen *lib. 10. polit. c. 3. n. 8. & 9.* vbi plura de huius *tesseræ* vtilitate, & de differentia antiquæ & nostræ, & *cap. 50. nu. 4.* vbi agens in terminis de navalis belli ratione, ita inquit: *Si hostes noctu appareant, navis quæ eos animadvertit, signum dat. Navium enim tessera magna cura datur ad occasum Solis simulque ortum, naves omnes veniunt salutatum Ducem in prætoria. accipiunt autem vesperi tesseram, quod si tempestate impediantur, habet quisque Navarchus scriptas totius hebdomadæ tesseras, quas distribuunt.*

H Frontin. *lib. 1. de stratag cap 2.* Carol. Scriban *in Politic. Christ lib. 1. cap. 34 per tot.* vbi affirmat: *Maiores plerunque triumphos ab hostilium molitionum cognitione, quàm ab armis & ferro veniſſe Maioraque damna ex hostium consiliorum ignoratione, quàm è validò milite accepta*, &c. Vide plura alia apud Contzen *vbi sup. cap. 5. per totum.*

sion no huviera faltado, se cogiera la vrca, y se estorvara que ella no pudiera llevar a los enemigos nueva de nuestra Flota, y q̃ nosotros, advertidos de que aguardavan, pudieramos tomar acuerdo mas acertado.

Mas en * despreciando, ò olvidando 328
los preceptos militares, no puede aver cosa que suceda bien, antes todas se vàn despeñando, y la ruina de las vnas lleva tras sí las demàs, y el soldado no obedece las ordenes del Capitan, ni el Capitan las del Tribuno, ni el Tribuno las del Legado, ni el Legado las del Consul, ni el Maestre de Campo las del Dictador. Nadie teme, ni respeta à Dios, y a los hombres, ni guarda los edictos Reales, ni las vanderas, puestos, y lugares que se les han señalado. Y todo se convierte en desorden, y confusion, y en vna ciega, y aventurada milicia, como heroicamente lo declamò Lucio Papirio Dictador de Roma en Tito Livio, [1] quando acusò a Quinto Fabio Maximo Ruliano, Maestro de la Cavalleria, porque contra lo que èl avia mandado, y con dudosos agueros avia sacado el exercito, y dado batalla à los Samnites, aunque bolviò della vencedor, y triunfante, caso bien diferente del nuestro.

(†)

1 Livius *lib. 8. decad. 1.* Petr Herod. *lib. 10. tit. 4. cap. 15.* Aiala *lib. 3. cap. 2.* verba Livii sic habent: *Nec ei qui adversus edictum suum, turbatis religionibus, ac dubijs auspicijs pugnasset quicquam ex iusta pœna remissurum. Polluta semel militari disciplina, non militem Centurionis: non Centurionem Tribuni: non Tribunum Legati: non Legatum Consulis, non Magistrum equitum Dictatoris parere imperio. Neminem Deorum, neminem hominum verecundiam habere: non edicta Imperatorum: non auspicia servari: sine commeatu vagos milites in pacato, in hostico errare: nec discerni interdiu, nocte æquo, an iniquo loco iussu aut iniussu Imperatoris pugnetur. Non signa, non ordinis servari: postremo latrocinij modo, cæcam & fortuitam militiam esse pro solemni, esse pro sacrata.*

S. XIII.

POR NO AVER LLAMADO a consejo, ni tenido, ni executado alguno que bueno fuesse en esta ocasion.

329 AVNQVE son * tan graves, y sin escusa las culpas, y descuidos que se han ponderado, parecerán mayores las que se refieren, y pruevan en los cargos onze, doze, y treze. Pues consta por lo que en ellos está deducido, y averiguado con infinito numero de testigos, que el General, aunque tuvo noticia en siete de Setiembre de que andava la vrca Olandesa, de que se ha hecho mencion, entre las Naos de su Flota, y se certificò que era de enemigos, por averla visto, y porque se lo afirmaron assi Hernando Guerra, y otras personas, no solo no hizo diligencias para que la siguiessen, y cañoneassen, sino que la dexò salir libre, disparando pieças por ampolletas para llamar a los suyos, y se estuvo jugando a la setentona. Y lo que mas es, en toda aquella noche, ni en el dia siguiente ocho de Setiembre, en cuyo amanecer se fue descubriendo la Armada enemiga, no hizo junta, ni llamò a consejo, ni diò orden alguna à la Almiranta, y demàs Naos de su Flota, y Conserva, de lo que avian de hazer, llevandolos a todos en gran confusion, hasta las tres de la tarde, poco mas, ò menos, que puso vna vandera de consejo.

sejo. Pero sin disparar pieça, ni arriar las velas, la bolviò a quitar luego, y puso vn joanete mayor a su Capitana, con que prosiguiò su navegacion a toda priessa al Puerto de Matanças, donde varò, y se perdiò, por ser Puerto que èl, ni su Piloto mayor, ni otro alguno de los que llevava consigo no le tenian sabido, sondeado, ni conocido, y se dexaron guiar, y llevar a èl, por solo el dicho de Tomas Fernandez, vn Marinero de poca sustancia, por otro nombre llamado Agujetas, que venia preso en la dicha Capitana, y dixo que le sabia.

Estos cargos * se agravan, por ser totalmente contrarios a los capitulos de la instruccion, que en el Memorial en principio de cada vno vàn referidos. Y el 22. dize, que si los Generales entre las Naves de su Flota reconocieren alguna enemiga, la procuren rendir, y castigar, conforme a lo que merece su atrevimiento. Y el 89. que en teniendo nueva de enemigos en la mar, hagan junta con la gente de su Armada, y Flota, y traten de la derrota que pueden tomar, para no encontrarse con ellos, y aquella sigan, ò arriben a alguna parte, donde entendieren que podran mejor defenderse. 330

De los * quales capitulos no se puede admitir ignorancia en el General, ni en otros Ministros de la Flota, y Armada, pues seria torpe cosa alegarla, siendo las leyes de su cargo, y oficio, y aviendo jurado de guardarlas, y executarlas, como en otro proposito lo dixo nuestro Iurisconsulto Pomponio. K 331

K Pompon. *in l. 2. §. Servius autem, D. de orig. iuris*, ibi: *Turpe esse Patritio, & Nobili viro causas exoranti, ius in quo versaretur, ignorare*, Bobadilla *in Polit. lib. 4. cap. 2. num. 31.* Cæpola *de Imper. milit. delig. §. scientia num. 1.* Vasconcel. *del Arte militar, 1. part. fol. 1.* & quòd omnes Magistratus debeãt leges sui muneris scire, & eis tenaciter adhærere, quia eas iurant, latè idem Bobadilla *lib. 1. cap. 6. num. 22.* & in materia Nautica *Quòd imperitia culpæ annumeretur*, & alia ad propositum Stracha *tit. de nautis, 3. par. num. 32. & 33.*

Y porque quando ellas faltaran, la miſma obligacion de ſu titulo le amoneſtava que aſsi lo hizieſſe. Pues * ſegun la ſentencia de Tacito, [L] la razon, y conſejo ſon las artes proprias de vn Capitan General, en que ſe comprehende, aſsi el que èl ha de tener por ſu buen juizio, y ſeſo, como el que ha de recibir de otros, que ſe le puedan dar.

332

333 Y aſsi * Ageſilao, referido por Stobeo, [M] ſiendo preguntado: Que ſeria lo que mas le iluſtraſſe? Reſpondiò, que ſer animoſo, y oſado contra los enemigos, y de buena razon, y conſejo, quando la ocaſion ſe ofrecieſſe.

Copula, que la juzgò por dificultoſa Saluſtio. [N] Pero por eſſo mas digna de ſer procurada, y eſtimada. Como lo advierte * nueſtra ley de Partida, [O] requiriendo: *Que los Emperadores ſe aconſejen en fecho de guerra, con los omes honrados, è con Cavalleros, è con los otros que ſon ſabidores della, è que han a meter hi las manos, quando meneſter fuere*, &c. Y otra mas en terminos, [P] que tratando de las partes que han de tener los Generales, ò Caudillos de tierra, o de mar, deſea en ellos, *eſfuerço, è maeſtria, è ſeſo. Cà por eſfuerço ſeràn cometedores, è por la maeſtria maeſtros de fazer la guerra, guardando a ſi, è faziẽdo daño a ſus enemigos. E el ſeſo les farà que obren de cada vna deſtas, en el tiempo, è en lugar que conviniere.*

334

335 Eſto miſmo * requieren otras [Q] (aun con mas particularidad) en el Alcaide que tiene a ſu cargo la defenſa de vn Caſtillo. Y en los Almirantes, Capitanes, y

L Tacit *lib. 2. hiſt. Ratio & conſilium ſunt propriæ Ducis artes. Cap. 1. de imper. milit. delig. in princ. Hæ ſunt virtutes Imperatoris, ſcilicet in negotiis ſortitudo in periculis, induſtria in agendo celeritas in conficiendo, conſilium in providendo.*

M Stobæus *ſerm. 1 Ageſilaus percontatus, quid Ducem belli præcipuè exornaret? reſpondit: Adverſus hoſtes audacia, & in oblata opportunitate, ratio & conſilium.*

N Salluſtius *in Iugurth. Difficile in primis eſt & prælio ſtrenuum eſſe, & bonum conſilio.* Poeta:

Conſilio manuque potens, quorum copula rara eſt.

O *L. 4. in fine, tit 1. part. 2.* Redinus *de Maieſt. Princip. verb. Non ſolum armis num. 28. & ſeq.* Bobad. *d. cap. 2. num. 30.* Conducunt carmina Claudiani *de bello Getico:*

——— Ductorque placebat,
Non qui præcipiti traheret ſimul omnia caſu,
Sed qui maturo vel læta, vel aſpera rerum
Conſilio momenta regens, nec triſtibus impar
Nec pro ſucceſſu tumidus, ſpatiumque morandi,
Vincendique modum, mutatis noſſet habenis.

P *L. 5. tit. 23. part. 2.*

Q *L. 13. ibi: Sabiduria grande, è ſeſo ha meneſter los omes en defender los Caſtillos. & l. 14. ibi: Ingenioſo deve eſſer el Alcaide, tit. 18. par. 2.*

Noacheros, que governaren Flotas, ò Armadas. [R] *Porque han de ser de gran esfuerço para fazer daño a sus enemigos, y sabidores de conocer la mar, è los vientos, è el cambiamiento de los tiempos, è las Islas, è los Puertos, è las aguas dulces que hi son, è las entradas, è las salidas para guiar sus Navios en salvo.*

De donde resulta, * que quien no es 336
cuerdo, y constante en sus consejos, ni prevenido en saber pedir, y seguir los agenos, facilmente pone en ruina su persona, y exercito, como lo enseñò Tacito, [S] refiriendo el exemplo de Peto, desbaratado por Vologesio.

Y Bartolome Cepola, * Pedro Grègorio, Bobadilla, [T] y otros muchos Autores, concluyen, que vale, y obra mas en la guerra el selo, prudencia, y buen consejo en las ocasiones, que el esfuerço, ò el numero de muchos soldados. Porque como se dize en los Proverbios, [V] los buenos pensamientos se afirman con los consejos, y estos son el governalle de la guerra. Donde su doctissimo Comentador [X] explica esto maravillosamente. 337

Y refiere * con Stobeo, que preguntandole vna vez à Alexandro, como avia conquistado casi todo el Orbe en tan breve tiempo? Respondiò, que con los buenos consejos, y con eloquencia, arte, y prudencia. [Y] Lo qual suele ser bastante para vencer, y contrastar la mala fortuna, como lo dize Tito Livio, [Z] y con exemplos de Cesar, Pompeyo, y otros valerosos Generales, lo prueva Luis Mendez de Vasconcelos. 338

R *L.1.3.& 5.tit.24 part.2.* Scriban. *in Polit. Christ. 2.par.cap.24. num.37. Fuit hoc semper magnorum Imperatorum, vt locorum, fluminum, montium, planum, nemorum, eumque aliarum omnium cognitionem haberent.* Vide Iust. Vegec. *lib. 4.de re milit.cap.42.*

S Tacit.*lib.15.Annal. Qui Imperator exercitus, neque in suis, neque in alienis consilijs confians est, facilè se ipsum, & exercitum everrit.*

T Capol.*de Imperat mil.dilig. §.virtutis in tom.16.tract.Doct fol.31.* Per. Gregor.*lib.11. de Rep.cap.2.* Bobad.*d. lib.4. cap.2. num 30.* Onosander *lib.1. de re milit. fol.3. pag 2.* Ayala *de iure bell lib.2.cap.3.* Alava *de re milit. lib.1. fol.52.* Ioann. Magn. *lib.4. hist. Goth. cap.20.* Fruditius. Dom. Gregor. Lop. Mader. *de excellent Hispan. cap.5. nu.1.* & latissime D. Valençuela *in discurs. stat & bell.par.2.consid.11. num.51. & seqq* & Dom. D. Ferd Pizarr. *in suo discurs. milit num.28 & 30.*

V Proverb.20. *vers.18. Cogitationes consilijs roborantur, & gubernaculis tractanda sunt bella; ideest prudentia & consilio,* vt interpretatur Simancas *lib.9. de Republ.cap.17.num 1.*

X Illustris. D. Dom. P. D. Ferdin. Quirinus de Salazar, electus Episcop. Malacitan. ob religionem, prudentiam in rebus agendis, & consulendis, & ob eximiam eruditionem omni laude dignissimus.

Y Stobæus *serm 54. Alexander rogatus aliquando, quonam modo tam brevi tempore orbem debellasset. Consilijs (inquit) eloquentia & arte Imperatoria.*

Z Livius *lib. .. decad. 3.* Vasconcel. *1.part.del Arte militar.fol.173.*

339 Y no le podrà * servir de disculpa al General lo que alega en su descargo, y declara en su confesion, conviene a saber, que yà llamò a consejo, y hizo junta con los que venian en su Capitana, y se tuvo por mayor parte, por parecer mas acertado el ir a Matanças, porque les tenia el enemigo cogido el camino de la Habana con dos esquadras. Porque a esto se satisface de muchas maneras.

340 La primera, * que quando llegò a hazer esta junta, fue ya muy tarde, y a vista del enemigo, aviendo passado mas de vn dia que reconocieron su vrca, y apenas durò vn quarto de hora la junta, ni se pudo conferir en ella cosa de importancia; porque la turbacion tenia impedidos los animos, como los testigos lo declaran, y lo apuntamos en otro lugar. [A] Y con exemplos sacados de la experiencia, lo prueban Procopio, y el Guichardino, [B] diziendo, que el temor entontece el entendimiento, y ciega los ojos, y no dexa que discieran, y escojan lo mas conveniente. Antes, como añade Zonaras, [C] el rumor del vulgo turbado, se mezcla con el consejo de los prudentes, y la confusion, y voceria no da lugar a deliberacion, ni execucion de cosa acertada.

341 Que es * propriamente lo que passò en nuestro caso, pues siendo muchos de parecer, que se continuasse el viage a la Habana, donde era verosimil que entrarian en salvo, por tener el viento favorable, como con efeto entraron algunos Navios, que fueron de aquella buelta. Y aviendo votado en esta conformidad el

A *Supra n.* 155. *cum seqq.* vbi de damnis feri consilij: de quo vide plura apud D. R. Valenc. *d. discurs. stat. & bell par.* 2. *consider.* 1. *nu.* 6. *& seqq.*

B Procop. *lib.* 2. *de bello Pers.* *Timor mentem agens attonitam, non sinit vtiliora decernere,* Guiciardin *lib.* 3. *histor.* *Metus mentem, oculosque hominum obtundit.*

C Zonaras 3. *histor.* *In publico metu consilia prudentium, & vulgi rumor iuxtà audiuntur.*

Dotor Alonso Vazquez de Cisneros, Oidor de Mexico (persona de las letras, y prudencia que es notorio) y contradicho el ir a Matanças, ni quemar la Flota, y teſoro de ſu Mageſtad, no aviendo aun viſto la cara del enemigo, y que era mejor morir peleando. Y el Capitan Don Franciſco de Noboa ſido de parecer, que deſembocaſſen la Canal de Bahama, y arribaſſen a Puertorico, ſe oyò vna voz por vna portañuela de la Camara de popa, donde ſe aſſomò el dicho Agujetas, que dixo, que èl les llevaria al de Matanças; y eſſa ſe ſiguiò, como venida del Cielo, ſin proſeguir mas en los votos, y conferencias, ni diſponer, ni prevenir nada que importaſſe, aun para aquello miſmo que iban a executar. Siendo aſsi, * que los que 342
goviernan, no ſe han de dexar llevar por vozes, y clamores del vulgo, [D] y mucho menos de vn hombre delinquente, y de tan poca importancia.

La ſegunda, * porque el conſejo que 343
deviò juntar, y tomar, conforme a Derecho, y ſus inſtrucciones, * no era de ſolos los que iban en ſu Capitana, ſino tambien del Almirante, y Capitanes, y Pilotos, y hombres de cuenta, que venian en las demàs Naos de ſu Flota, y para eſte efeto los avia de llamar, y aguardar, ò paſſar en chalupas a requerirlos. Y nada deſto hizo, como conſta por el proceſſo. Y lo que es peor, aun no les embiò a dezir la reſolucion que avia tomado. De ſuerte, que todos la eſtrañaron, y dixeron, que iba à perderſe.

Y en particular * el Almirante, y de 344
oidas

D *L. ſi privatus 17. D. qui & à quib. l. Divo Marco*, vbi Bald. *C. qui manu. poſ. cap. Oſius, de elect.* & gloſ. *in c. 2. eod. cum tradiris* à Cuiacio *lib. 2. obſervat. cap. 22.* & Pet. Herod. *rer. iudicat. lib. 5. tit. 19.*

* Et vltra inſtructiones, idem diſponitur *in l. 147. & 153. tit. 14 lib. 3. Recopil legum Indiarum, in ſummario Dom. D. Roderic. ab Aguiar*, donde no ſolo ſe manda que ſe junten, è intervengan las perſonas que aqui ſe refiere, ſino que los votos de las juntas de guerra, ò navegacion, ſe eſcrivan en el libro del acuerdo ante el Eſcrivano mayor. Y aun para ſolo aver de hazer alguna echaçõ, ò alijaçon, requiere lo miſmo la ordenança 199. de que haze mencion Iuan de Hevia *en ſu laberynt. lib. 3 cap. 13. num 4.* Et generaliter, que en todas las coſas graves, y ponderoſas de paz, ò guerra ſe ava de hazer junta, y conſejo de muchos, y Cabildo abierto, ſi conviniere, vide Ioan. Garciam *de nobilit. gloſſ. 3. §. 2 num. 8.* vbi citat bonum tex. *in l. fin. C. de vendend. reb. civit. lib. 11.*

oìdas ſuyas muchos teſtigos, declaran, que ſe quexava del General, diziendo: [E] *Valgame Dios, valgame Dios: Es poſsible que el General no eſpere, para que todos tratemos de lo que mas cõvenga?* Y que deſpues, quando a hora de las tres de la tarde ſe reconociò claramente, que la Capitana iba governando al Puerto de Matanças, no lo tuvieron por buen acuerdo, ni reſolucion acertada. Y el dicho Almirante dezia: *Valgate el diablo el hombre, pues para que efeto nos quieres llevar a Matanças? Valgate el diablo, yo no te entiendo, ni sè que fundamento puedes llevar.*

E Memorial *fol.* 135. & iterum el Almirante en ſu confeſsion, *fol* 300.

Y que el Capitan Amezqueta, dueño del Almiranta, y todos los demàs de la dicha Nao, ſoldados, y oficiales, *ſintieron mal, y ſe deſconſolaron de verſe llevar a Matanças; porque conſideraron, que ſe iban a meter en parte, donde nò podrian pelear, y con mucho rieſgo. Porque Iuan Macho dezia, que èl no ſabia el Puerto, ni en toda la Nave avia quien le ſupieſſe. Y aſsi el Almirante, y el dicho Capitan Amezqueta ſe quexavan de que no les huvieſſen llamado a conſejo, para dezir cada vno lo que ſentia: porque aviendo dado cada vno ſu parecer, ſe tomara reſolucion. Y por lo menos llevaran ſabido lo que cada vno avia de hazer, y la reſolucion tomada, para executarla en la ocaſion.*

345 La miſma * quexa, y eſtrañeza tuvo Hernando Guerra, que era dueño, y Capitan de la Nao Nueſtra-Señora de la Antigua, y vno de los hombres mas praticos, y entendidos de toda la Flota. Y depone: [F] *Que ſi el General huviera llamado a con-*

F Memorial *dicl. fol. 135. verſo.*

a consejo desde por la mañana, que se descubriò el enemigo, y este testigo entrara en èl, como persona à quien pertenecia el darle, fuera de parecer, de ir costeando la tierra, hasta meterse en la Habana; porque la noche les avia de coger antes que el enemigo les embistiesse, con lo qual fuera possible entrar en la Habana, especialmente poniẽdose la Luna à las onze de la noche, como se puso, &c.

Y no pudo * el General aver ignorado esta obligaciõ que le corria de llamar a consejo en caso tan importante, y que este consejo (como lo dize el Espiritu Santo G) y la salud, y acierto que por su medio se và procurando, se halla mejor, donde son mas los que intervienen en darle. Pues demas del capitulo de su instruccion que se ha referido, lo deviera aver leido en Vegecio, H que pone por principal documento de vn General, que llame, y junte para ello los mas sabios, y entendidos de todo su exercito, y que no teniendo por adulacion que sigan su voto, juzgue de sus fuerzas, y las contrarias, como si huviera pro Tribunali de juzgar alguna causa civil entre partes. 346

Lo mismo * praticava el Emperador Alexandro Severo, como en su vida refiere Lampridio; I porque siempre que se ofrecia algun negocio graue de guerra, hazia junta de soldados viejos, y de otros hombres ancianos, y benemeritos, que tuviessen noticia de lugares, guerras, y exercitos, y fuessen versados en historias, y les preguntava su parecer en el caso, y que era lo que sus passados, ò otros Prin- 347

ci-

G Proverb. *cap* 24. *Cum dispositione initur bellum & ibi salus, vbi multa consilia*: latissimè Bobadilla *in Polit. lib.* 2. *cap.* 6 *nu.* 2. *& seqq.* & D.R. Valençuela *in d. discurs.* 2. *part. consid.* 20. *per totam*, Adam Contzen *lib* 10. *Politic. cap.* 10. & Ego *de Indiarum iure, lib* 3. *cap.* .. *ex num.* 11. *cum multis seqq.* & vide *l.* 1. *& tit.* 21. *part.* 3.

H Veget *lib.* 3. *de re militari, cap.* 9. *Præcipua res & vtilitas Ducis est, vt adhibitis ex vniverso exercitu scientibus belli, & sapientibus viris, de suis, & hostiũ copijs sæpius tractet omni (quæ plurimum nocet, adulatione semota*: & infrà: *Dux itaque vigilans sobrius prudens, tanquam de ciuili causa inter partes iudicaturus, adhibito consilio, de suis, & de aduersarij copijs inuicet.*

I Lamprid *in Severo*: *Quoties de re militari negotium aliquod incidebat, milites veteranos & senes benemeritos, locorum, bellorum, & castrorum peritos, & maximè eos, qui historiam norant, conuocare solebat ac requirere ab illis quid Romani, vel cæterarum gentium Principes, in re, qualis tunc in disceptationem venerat, sequuti essent, statuissent fecissent.*

cipes estrangeros avian hecho en los semejantes.

348 Y esta es * proposicion muy assentada en Derecho; [K] el qual requiere, que en todos los negocios graves, y especialmente en los de la guerra, en que es tanto lo que se aventura, pidamos, y sigamos el consejo, y parecer de los entendidos. Y condena por arrojados, y temerarios, y dà desde luego como por vencidos, y destruidos a los que sin èl se abalançan. [L] Como por el contrario los escusa, y libra de pena para con Dios, y los hombres, si despues de tomado acaescieſſen algunos peligros, como lo dize vna ley de nuestras Partidas. [M]

K *L. semel causaria C. de rei milit. lib. 12. l. 1. vers. Si igitur,* vbi Bart. & DD. *D. de vent. inspic.* Paciar. *de probation. lib. 1. cap. 49.* Isaiæ 19. *Consiliarij sapientes deaerunt consilium.* 1. Machab. 2. *Et ecce Simon frater vester, scio quòd vir consilij est, ipsum audite semper, & ipse erit vobis pater,* &c. 2. Paralipom. 13. *Et David iniit consilium cum Tribunis & Centurionibus,* Dom. D. Ferdinand. Pinel. à quo illa, vt alia mutuavimus, *d. discur. num.* 30. & dixi Ego *d. tract. de Indiar. iur. lib. 3. cap. 2. num. 4.*

L 2. Paralipom *cap.* 10. dicitur: *Quòd Regnum Israel scissum est, quia Roboam reliquit consilium senum* & Machab. 1. *cap.* 5. circa finem: *Cecidérunt sacerdotes, quia sine consilio exiérunt in prælium.*

M *L.* 1 *tit.* 21 *part.* 3 ibi: *E si por aventura le acaescieſſen algunos peligros, è algunos daños despues de bien catado el consejo, non le yerma por su culpa, è escusase porende quanto a Dios, è a los omes.*

349 La tercera * respuesta es, que caso que este consejo fuera bien pedido, y prevenido, fue tan mal dispuesto, y executado, como lo mostrò la experiencia; pues demas de no averse avisado a la Almiranta, y otras Naos, como se ha referido, para que supieſſen lo que estava ordenado, aun en la misma Capitana no se dispuso cosa que conviniesse, para salvar la Flota en todo, ò en parte del peligro que recelavan, ni para echar el tesoro a la mar, porque no llegasse a poder de los enemigos, ni para hazerles alguna resistencia, ni quemar las Naos, quando se viessen sin otro remedio. Antes todos, como por el processo parece, abandonaron luego las armas, y trataron de hazer sus fardillos para saltar en tierra, y guarecer algo de lo que llevavan.

350 Y ay testigos * que dizen: [N] *Que el General desmayò, y perdiò el animo que llevava,*

N Memorial *fol.* 124. *& seqq.*

ya,

ya, quando viò tan cerca la Armada Olandesa, y quedò tan embebecido, que solo procurava llegar a tierra: sin que en medio de tantas traças para sacar cada vno su hazienda, huviesse vna en que se acordasse de librar la de su Magestad, porque sola esta era la mas olvidada, y de que menos caso se hazia. Y Rodrigo Gonçalez, Piloto mayor, y otros muchos que con èl concuerdan, afirman: [O] *Que el General no dava orden ninguna à ningun genero de cosa. Y que diziendole al entrar en la Baìa de Matanças, q̃ se echasse alli la plata, porque mucha della se podria sacar despues, no lo consintiò. Y que no tiene duda humana, que aun despues de aver varado en Matanças la Capitana, y demàs Naos, se pudiera aver echado toda la plata à la mar, si la llevaran prevenida, porque huvo mucho tiempo para ello, y despues se sacara con buços, sin que se perdiesse nada, por estar en quatro braças de fondo, lo qual no pudiera hazer el enemigo, porque no los tiene.*

O Memorial fol. 125. & seqq.

Y siendo * esto assi, bien se conoce, que no ay cosa en todo este hecho, que no estè brotando delitos, y desaciertos. Porque Ciceron [P], justamente bautizò con nombre de GRAN BOBERIA temer vna cosa, y en vez de reparar su daño, irse a poner en el mismo, ò en otro mayor, y mas cierto. 351

P Cicero *in Bruto: Magna est stultitia, id ipsum quod vereatis ita cavere, vt cum vitare fortasse potueris, vltrò accersas, & attrahas.*

Y para * dexar el viage, y derrota acostumbrada, que se llevava à la Habana, era forçoso que se conocieran en la guarida de Matãças muy evidentes seguridades, y comodidades. Porque de otra suerte, venimos a estar en la regla ordinaria del 352

De-

Derecho, que enseña, [Q] que quien dexa la navegacion conocida, y se và a meter en golfos, puertos, ò caletas extraordinarias, y no cursadas, comete culpa gravissima, y està obligado a satisfacer los daños, que por causa de ella se recrecieren.

353 Y quando * la necessidad, y el aprieto obligaran a hazer esta novedad, se avian de prevenir algunos barcos, con hombres de valor, y confiança, que fueran delante, como es ordinario en ley de buena milicia, [R] y reconocieran, y sondaran la Baia, y Puerto de Matanças, ya que ni el General, ni su Piloto mayor le sabian, con que no huvieran errado el tomarle, ni varará las Naves, como vararon, embaraçandose vnas a otras, y frustrando torpe, y infelizmente los intentos que llevavan, caso que algunos dellos pudieran ser de provecho.

354 Pues, * como và apuntado, aũn no se executò el de quemar las Naos, con ser tan facil, y aver tenido tanto lugar para ello, para que el enemigo no llevara tan ricos despojos. Cosa que huviera sido de mucha importancia, como en otro lugar ponderamos, [S] y que siempre la han vsado los Capitanes bien advertidos, aun en
355 medio de sus mayores congoxas; como * se lee de los de Sagunto en Tito Livio, y otros Autores, [T] que aviendo estado cercados por Anibal ocho meses, con cien mil peones, y veinte mil de a cavallo, y conociendo que ya no tenian fuerças para poder resistirle, truxeron a la plaça quãto oro, y plata, y cosas de precio teniã, en publico, y en particular, y lo echarõ en

Q *L. qui fiscales C de navicular. lib. 11. l. cùm proponas, C. de nautico fœnore,* vbi late DD. & omnino Corneus *cons.* 273. *volum.* 1. *per tot.* Boer. *decis.* 178. *num.* 32. Cravetta *cons.* 115. *num.* 5. Stracha *tit de Nautis* 3 *par num.* 6. Santerna *de assecurat.* 3. *part. num.* 47. & 48. Gama *decis.* 154. vbi additio Flores Diaz, & Hevia *in laberynt. lib.* 3. *cap.* 12. *num.* 8.

R Carol. Scribanius *in Polit. Christ.* 2. *to. cap.* 24. *nu.* 19. *Speculetur deinde per peritos fidosque itinera, per quæ ducendus exercitus, recludat vias patefaciat aditus, tuta reddat itinera præoccupet, si qui colles; insideat, si qua nemora: nec in angustum se duci aut trahi patiatur. Peccatum hac in re à Postumo Consule, vnde natæ Caudinæ furcæ.*

S *Supra num.* 14.

T Livius *decad.* 3. *lib.* 1. Polyb. *lib.* 3. Valer. *lib.* 6. *cap.* 6. Orosius *lib.* 4. *cap.* 14 & Patricius *de Regno lib.* 7. *tit.* 6.

vna hoguera, quemandose los mas, juntamente con ello, porque no viniesse a poder de los enemigos.

La qual razon * obligò tambien a Pescenio Nigro, como en su vida lo refiere Esparciano, [V] a ordenar, que sus soldados no llevassen a la guerra monedas de oro, y plata en los cintos, ò pretinas, que les servian entonces como de escarcelas (de que tambien haze mencion vna ley del I.C. Calistrato [X]) porque si acaeciessen a caer en manos de los enemigos, no les enriqueciessen con este despojo. 356

Aunque otros * Emperadores Romanos, tomandolo de los de Asia, tuvieron por mejor govierno, como dize Alexandro, [Y] procurar que llevassen muchas joyas, y cosas de precio, las quales hazian poner en la retaguarda, donde estàn las vanderas, para que assi peleassen con mas valor, y cuidado por defenderlas. Y los Persas con el mismo intento, les dexavan llevar, y ponian en el propio lugar las mancebas. 357

Y * Antonio de Herrera [Z] dize, que quando el Inglès tomò a Cadiz el año de 1595. se hallava en aquella Bala vna Flota cargada de grandes riquezas, y mercaderias para las Indias, y que el General della, y su Almirante Diego de Sotomayor, trataron luego de quemarla, porque el enemigo no se aprovechasse de ellas, sin embargo de las tribulaciones, clamores, y dolores de los interessados. 358

Por manera * que no tiene evasion este cargo, y podemos cerrarle con la no menos celebrada, que severa disciplina, 359

de

V Spartian. *in Pescen. Nig. Edixit* (inquit) *ne nummos aureos vel argenteos in zonis haberent milites, sed publicè commodarent, Recepturi post prælia quod dedissent, vel vxoribus aut filijs reddendum; ne in hostes perveniret cum præda*: refert etiam Petr. Gregor. *lib. 11. de Republica, cap. 9. num. 7.*

X Callistrat. *in l. Divus, D. de bonis damnat.* ibi: *Nec si zonam circa se habuerit aut nummulos in ventrale, quos victus sui causa in promptu habuerit*: sic enim legendum est, non *nummos inveterales*, vel *inventrales*, vt alij codices habent. Vide Cœl. Rhodigin. *lib. 3. antiq. lect. cap. 20.* Alcia. *lib. 1. præterm. in dict. Nummos inventrales*, & *lib. 1. parerg. cap. 40.* Cuiac. *lib. 10. observ. cap. 20.* Brissonium & Kalinum *eod. verb* Budæum *in annotation. poster. ad illum textum*, & Dempterum *ad Rosin. antiquit. Roman. lib. 2. cap. 9.*

Y Alexand. *lib. 4. Genial cap. 2. ad fin. Quod ideò constituium fervnt, vt non modo patriæ & larium, sed fortunarum suarum milites defensores paratiores, propterea que fortiores forent. Quod ab Asiaticis Romanos sumpsisse crediderim. Quibus fuit in more, vt militiam sequuti quæ pretiosa haberent, & magni census secum in expeditionem ferrent, vt vendi necessitate, quæ illis erant charissima, plurima & maxima prælia obirent; promtiusque dimicarent. Perse verò non pecuniam aut gazas, sed pellices, velut charissima pignora, qua stimulis agerent, apud signa deponebant*, &c.

Z Anton. de Herrera *in Histor. gener. 3. par. lib. 12. cap. 14. fol. 039.*

de que vſavan los de Cartago, poniendo en cruz (ſegun eſcriven Tito Livio, y Valerio [A]) a los Generales, que vſaron de medios, y conſejos abſurdos, y depravados en ocaſiones de guerra, aunque huvieſſen tenido buenos ſuceſſos. De donde ſe podrà colegir lo que hizieran ſi fueran ſinieſtros, y tan calamitoſos como eſte de que tratamos.

A Livius *lib.* 38. Valer. *lib.* 2. *cap.* 7. Aiala *lib.* 2. *cap.* 2. *num.* 23. tetigi *ſupra num.* 278. *Imperatores qui prauo conſilio, quamuis proſpero eventu rem geſſiſſent, in crucem tollebant.*

§. XIV.

POR NO AVER PELEADO, NI hecho reſiſtencia alguna, rindiendoſe a la turbacion del ſuceſſo, aun antes de experimentar las fuerzas del enemigo.

360 DE los * miſmos cargos doze, treze, y catorze, reſulta otra culpa contra los reos, y eſpecialmente contra el General, que no recibe reſpueſta, ni es capaz de alguna eſcuſa, ò ſatisfacion. Conviene a ſaber: *Que ni antes, ni deſpues de aver varado en Matanças, ſe puſieron en defenſa, ni hizieron reſiſtencia alguna al enemigo, dexando toda la Flota, y teſoro en ſus manos, dando orden para que no ſe peleaſſe, ſino que ſe echaſſe la gente en tierra, y ſe quemaſſen las Naos. Con lo qual algunos que en la Almiranta, y Nao de Hernãdo Guerra avian tomado las armas, las echaron a la mar, y todos cobarde, y vergonçoſamente deſampararon ſus pueſtos, y ſe puſieron en huida, echandoſe vnos a nado a la mar, y otros en chalupas, y como podian, en gran perjui-*

zio, y descredito de las armas de su Magestad. Y con tal embaraço, y desorden, que no tuvo el enemigo dificultad alguna en apoderarse de la dicha Flota.

Esta probada * esta culpa con todos los testigos de los dichos cargos, [B] que en ello contestan. Y se pudiera comprar con gran precio, el que no huviera sido tan manifiesta. Y al pie dellos se hallarán los muchos capitulos de sus instrucciones, que en esto contravinieron. Vno de los quales, que es el 108. no solo quando los Generales, ò Almirántes pierden sus Naos, pero aun quando desamparan alguna de su conserva, y la dexan llevar a los enemigos sin defenderla, concluye con estas palabras: *So pena que si assi no lo hizierẽ, y por desamparar el tal Navio, y no le socorrer, y acudir a sus oficios, y obligaciones se perdiere, ò el enemigo le llevasse por su falta, incurran en pena de muerte, y perdimiento de todos sus bienes irremissiblemente.* 361

B Memor. *fol.* 184. *cum multis seqq.*

La razon, justificacion, y comprobacion destas, y otras penas, que por Derecho comun, y del Reino, y de varias Naciones estàn puestas a semejantes delitos, quedan ya copiosamente referidas, exornadas, y proseguidas en este Discurso. Aora * solo tenemos necessidad de añadir, que aun los mismos Autores, que admiten por disculpa destos sucessos la invasion de enemigos, con fuerza mayor, à que no se puede resistir, por tenerla, y contarla por caso fortuito, de que hizimos larga mencion en el §. VIII. Requieren expressamente, que aquellos a quien toca la guarda de la Ciudad, Castillo, ò 362

Ar-

Armada, que entregan, ò desamparã por essa causa, ayan hecho primero quanto pudieren por defenderla, como consta de lo que repetidamente dizen Pedro Bellino, y Baltasar de Aiala, [C] con ser los que mas favorecen esta opinion: advirtiendo, que miren como se rinden, ò entregan, porque ponen en ello su vida, y reputacion en discrimen, si dexan en duda el aver cumplido lo que devian.

363 Y Bartolome * Humada, Adicionador de Gregorio Lopez, aunque parece que admite la escusa, del que se rinde à mas no poder, à vna grande, y desigual fuerza, è invasion de enemigos. [D] Luego limita esto, requiriendo precisamente, que el Castellano, ò Capitan aya primero visto (como dizen) el rostro à los tales enemigos, y esperado algun assalto. Porque como esta obligado à todos los daños que acontecieren por dolo suyo, ò culpa lata, leve, o levissima, si pretende escusarse con la violencia, y fuerza mayor, es necessario que prueve no aver tenido culpa, ni floxedad, o remission alguna. Y esto no se puede verificar, si primero no llego a probar la mano con el contrario, y experimentar su fortuna, y poner en riesgo su persona, sufriendo el assalto, por ser grave delito desamparar (sin aver hecho esto) la guarda del Castillo, Ciudad, ò Armada que le esta cometida.

364 Esta * dotrina tomò Humada de la de Baldo, Bartolo, Floriano, y otros graves Autores, que refiere, y sigue Boerio, [E] poniendo por precisso esto de esperar el assalto, y declarando, que assalto propriamen-

C Pet. Bellin *de re milit. par. 8. tit. vnic. num 66.* ibi: *Segnitiâ manifestâ*, & ibi: *Caveant igitur Præfecti ab eiusmodi deditionibus, cùm & honoris, & vitæ afferant discrimẽ & mortem præferant, ambiguo, & fortè etiam turpi facto, quando & crimine, & pœna legis Iuliæ Maiestatis damnetur, qui arcem non tenuerit, & qui hostibus castra concesserit.* Aiala *lib. 3. cap. 18.* ibi: *Si Præfecto arcis fortè ab hostibus captæ, vel ipsi dedi æ nulla omnino culpa aut negligentiæ imputari possit*: & ibi: *Omni humana ope destitutus*: & ibi: *Omni ope humanâ & spe subsidij destitutum. Et omnibus ne quicquam intentatis*: & ibi: *Et certè, vt maximè vir fortis officio functus sit, tamen vix est, vt citra ignominiæ notam arcem tradat*, &c.

D Humada *in l. 6. tit. 16. part. 2. glos. 6. verb. Hasta la muerte num. 2. Tamen istâ limitatio sublimitanda mihi videtur si semel expectavit assaltum. Eò quòd custos arcis vel castris si capiatur arx ab hostibus tenetur de dolo lata culpa item de levissima, quia mercedem recepit, & sic cũ ob dictam violentiam solùm excusabitur custos. quando culpa non præcessit casum, videtur culpa non carere dictus custos si ante tradat castrum, quàm manum cum hostibus conferat, & adversam vel prosperam fortunam experiatur, & sic periculo capitis sui assaltus expectare teneatur, quia grave delictum est, susceptam rei custodiam relinquere, cap. nerui, §. alius 13. distinct.* &c.

E Bald. *in cap. 1. §. similiter, quib. mod. feud. amit.* Bart. & Florian. per text. ibi, *in l. 1. §. cùm arietes, & in l. quemadmodũ, § si navis alteram. D. ad leg. Aquil.* Boerius *in tract. de Custod. Clavium, num. 15 16. & 17.* ibi: *Cùm vires suas periculo capitis sui impendere teneatur. l. 1 in princ. D. ad Sillan. Debet enim expectare assaltus, id est ad ipsum saltus, qui fieri possunt pedes & eques, in solo & in aqua*, &c.

men-

mente es llegar en conflito de guerra à las manos, y verse, y mezclarse con los enemigos a pie, ò a cavallo, ò en el agua, y ponerse donde puedan herirse. Y de aì infieren, que no se tendrà propriamente por assalto personal, la guerra que se haze con bombardas, y artilleria desde vna torre, a los que con las mismas armas se defienden en otra.

Angelo, * a quien refieren, y siguen Martino Laudense, y Pedro Bellino, [F] es de la misma opinion. Y concluye, que deve ser castigado gravemente el Castellano que huye, y desampara el Castillo, en oyendo la venida del enemigo, ò el sonido de sus parches, y trompas; porque ha de aguardar el cerco, y defenderse quanto pudiere varonilmente, y si hecho esto, por no poder mas, se rindiere, ò retirare, tendrà alguna escusa. 365

La qual * no pueden alegar nuestros reos, pues no hizieron cosa alguna de su parte para ayudarse, como ni el arrendador la esterilidad, y caso fortuito, si dexò de hazer a sus tiempos la sementera, y labores que piden los campos, segun lo que enseñan Vlpiano, y Caio Iurisconsultos. [G] 366

Ni el pastor * la presa, que el lobo huviere hecho en alguna de sus ovejas, si huyò, y se las dexò en las vñas, en aviendole visto, como por autoridad Evangelica lo advirtiò el doctissimo Tertuliano. [H] 367

Y bien se dexa entender, que avia de ser cierta su perdida, y mala fortuna, si no trataron de defenderse, y desampararon tan torpemente las mismas Naves, y ri-

que-

F Angel. *in l. metum. in princ.* per text. ibi, *D. quod met. causa*, Martin. Laudens. *in tract de Castell. quæst. 26.* Pet. Bellin. *in tract de re milit. part. 10. tit. vlt. num. 110.* vbi, *quòd non debet fugere ad sonum tubæ vel tympani, sed debet expectare obsidionem, & viriliter se defendere*, &c. tradit etiam & prosequitur Alvarez *de fortalitijs, fol. 34.*

G *Lex conducto 16. § cum quidam*, ibi: *Si prædium coluisti: l. si merces 28. § conductor*, ibi: *Et ante omnia colonus curare debet vt opera rustica suo quoque tempore fiant*, &c. *l. 2. & 22. tit. 8. part. 2.* cum traditis à Iasone *in authent. qui rem, nu. 8. C. de sacrosanct. Eccles.* Valasco *de iure emphyt. 1. part cap. 27. num. 42.* Nevizan. *cons. 99. nu. 16.* Menoch *cons. 77. in fin.* & latè Carrocio *de locato, tit. de remiss. pensionis, quæst 8. per totam.*

H Tertullian. *de fuga in persecut. cap. 11. Cæterùm Christo confirmante figuras suas, malus pastor est, qui viso lupo fugit, & pecora diripienda derelinquit Matth. 20. Luc. 8.*

368 quezas que llevavan a cargo. Porque * Dios (aunque puede) no haze siempre milagros, ni embia las vitorias del Cielo a los que las esperan durmiendo, ò las piden con ruegos, pechos, y lagrimas mugeriles, sino a los que de su parte se disponen, y ayudan con animo varonil para conseguirlas, y merecerlas, como de los Gentiles lo advirtieron Livio, Salustio, Terencio, y otros Autores. [I]

369 Y lo hallamos * catolicamente praticado por S. Pablo en los Actos de los Apostoles, [K] donde, aunque avia tenido revelacion divina, de que no avia de peligrar la gente, que en su compañia navegava por el Adriatico, todavia, queriendo los Marineros desamparar la Nave, y echarse a la barca, dixo al Capitan, y soldados, que si aquellos la dexavan se perderian, y con esso los hizieron quedar, y ayudaron todos, y se salvaron.

370 Y siempre se ha * notado por cobardia, y demission de animo, huir de los enemigos antes de averlos visto la cara, ni llegado a trabar con ellos batalla, como lo dixo S. Enodio. [L] Cuyas palabras imitando Alexandro III. tiene por indecente dexar la milicia, sin aver intentado alcançar vitoria en lo adverso de la pelea. [M] Y Vegecio dize, que quien huye en tal ocasion, menoscaba el valor, y esperança en los suyos, y aumenta la ossadia de los contrarios. [N]

Principalmente en los Generales, y
371 Capitanes, * cuyo oficio es, y deve ser alentar a sus soldados con su esfuerço, y exemplo, como ya lo dexamos probado. [O] Y

no

I Livius *lib. 7. Sperabat nihil agenti de cœlo devoluturam victoriam.* Sallust. *in Catilin. Non enim votis, neque supplicijs mulieribus auxilia Deorum parantur, sed vigilando, agendo prosperè omnia cedunt.* Terent. *in Adelph act. 4. scen. 5. Quid credebas, dormienti hæc tibi confecturos Deos?*

K Act. Apostol. *cap. 27. vers. 21. Ne timeas Paule, Cæsari te oportet assistere, & ecce donavit tibi Deus omnes, qui navigant tecum, propter quod bono animo estote:* & infra: *Nautis vero quærentibus fugere de navi, cùm misissent scapham in mare sub obtentu quasi inciperent à prora anchoras extendere, dixit Paulus Centurioni & militibus: Nisi hi in navi manserint, vos salvi fieri non potestis. Et sic factum est, vt omnes animæ evaderent ad terram.* Quem locum debeo sæpè laudato, & laudando sæpiùs Domin. D. Ferd. Pizarr. *in d. discurs. milit. & legal. num. 68.*

L S. Enodius *lib. 7. epistol. Resignat timorem fugæ certaminis; nec spes est vllæ virtutis, quando ante congressionem declinatur adversarius.*

M Alexand. III. *in cap. 1. in fine de renunt. Quia indecens omnino probatur, priùs solvere militiæ cingulum, quàm cedat victori adversitas præliorum.*

N Veget. *lib. 3. de re milit. cap. 22. Qui enim ante congressum recedit ex acie & suis fiduciam minuit, & inimicis addit audaciam.*

O *Supra §. V. per totum.*

no desesperar, ni desconfiar en las angustias, y adversidades, porque si lo hazen, se disminuirà su fortaleza, como se dize en el libro de los Proverbios, [P] la qual consiste (segun la sentencia de Seneca [Q]) en menospreciar los peligros que nos ponen espanto, y en alçar el cuello, y desafiar, y quebrantar los trabajos, que le pretendieren oprimir por terribles.

Con que * (como solia dezir Leonidas Capitan de los Lacedemonios, y hablando del Senado Romano Valerio Maximo [R]) venimos a hazer, que la fortuna que se començava à mostrar cruel, y contraria, quede vencida, y avergonçada de avernos faltado, y se trueque, y buelva como corrida à favorecernos. 372

Este * pensamiento dilata, y exorna copiosamente Ayala, y otros Autores modernos. [S] Y no lo olvidò nuestra ley de Partida, [T] pues dize: *Palabra verdadera es, que muchas vezes vence el buen esfuerço la mala andança.* 373

Y assi * Cornelio Tacito, [V] pone por señal para conocer los fuertes, y valerosos, el ver si saben esperar, y luchar contra la adversa fortuna, y por el contrario los timidos, y cobardes, si con el temor se apresuran a rendirse, y desesperarse. 374

Y Demosthenes, [X] afeando * mucho esta flaqueza, dize, que es dañosa al que la tiene, y acerba, y grave para los que la siguen, y indigna de que la Republica la tolere. Porque qualquiera que desespera, se rinde, y postra à si mismo, y pierde, y abandona la salud, y buen sucesso que por ventura pudiera conseguir, si se governa- 375

ra

P Proverb *cap.* 24. *Si desperaveris in die angustiæ, imminuetur fortitudo tua.* Plaut. *in Mostel act.* 5. *scen.* 1. *vers.* 1. *Qui homo timidus erit, in rebus dubijs nauci non erit.*

Q Seneca *epist.* 89. *Fortitudo contemptrix timendorum est, terribilia, & sub iugum libertatem nostram mittentia, despicit, provocat, frangit.*

R Valerius Maxim. *lib.* 3. *cap.* 7. §. 10. *Nihil aliud est in adversitatibus animi conservare robur nisi efficere, vt fortuna sæviens, verecundia victa, eò quòd te deseruerit, in auditorium tuum præsui pudore convertatur.* Et de Leonida, quòd dicere soleret: *Talem esse posse constantiam & fortitudinem Ducis, vt adversam fortunam superet, eiusque leges infringat.* Livius *lib.* 5. *de bello Macedon.* Strab. *lib.* 9. Sedeño *en sus Varones ilustres, tit.* 10. *cap.* 2.

S Aiala *de iure, & offic. belli, lib.* 2. *cap.* 2. *pag.* 200. *& seqq.* Vasconcelos *in Arte militari, lib.* 1. *in princip.* & D. R. Valençuela *in discurs. stat. & bell.* 2. *part. consider.* 10. *per tot.* Servius, Cerda, & Pontanus *in illud* Virg.
Tu me cede malis, sed cõtra audentior ito.

T *L.* 1. *in fine, tit.* 22 *part.* 2.

V Tacit. *lib.* 2. *histor.* & ex eo Anneus Robert. *lib.* 1. *c.* 7. *&* 12. *Fortes & strenuos etiam contra fortunam insistere spei: timidos & ignavos ad desperationem formidine properare.*

X Demosthen. *in orat. cõtra Aristogit. Desperatio cum ei ipsi maximo & exitiali sit malo, qui ea affectus est; tum acerba, & gravis omnibus & Reipub. minimè toleranda. Nam desperatus omnis se ipsum proijcit, etiam quam consilio & ratione tenere liceat salutem: & præter omnium expectationem fit, si fortè servetur incolumis.*

ra con valor, razon, y conſejo, y viene a ſer como milagro ſi acaſo ſe ſalva.

376 Y por eſto * dezia Emanuel Duque de Saboya (como refiere Botero [Y]) que en los grandes peligros no ay mejor compañero, que el fuerte, y alentado coraçon. Y Iulio Ceſar, [Z] que entonces ſe avia de ayudar la fortuna con induſtria, valor, y conſtancia, quando no eran proſperos los ſuceſſos.

Y Ioan. Boter. *lib.* 1. *dict. memorab. tit. de Capitaneo, pag.* 58.

Z Aiala *ſupra*, *pag.* 201. *Si non omnia ſecunda cederent, fortunam eſſe induſtria ſublevandam.*

377 Porque ſegun * otra ſentencia de Ariſtoteles, [A] en rindiendoſe los hombres al miedo, es forçoſo que degeneren, y obré torpes, y afrentoſas acciones, como lo vimos en nueſtro caſo.

A Ariſtotel. *lib.* 2. *Ethicor. cap.* 2. *Res timoris plenæ cogunt eum, cui accidunt ad actiones turpes.*

378 Ni ſerà * de conſideracion, ſi en contrario ſe replicare, que aviendoſe reconocido tan deſigual numero, y fuerza de velas, y de enemigos, fuera inutil, y vana qualquier reſiſtencia. Y no ſirviera ſino de irritarlos, y exaſperarlos, para que conſeguida la vitoria, vſaſſen de muertes, y caſtigos en los vencidos. Y que ningun hombre ſabio, y prudente ſe deve poner en peligro, quando no puede ſer de efeto el aventurarſe, como lo reſuelve Adamo Contzen, [B] poniendo eſta propoſicion por comun, y aſſentada en eſta materia. Y probandola con el exemplo de Antigono, que ſolia dezir, quando cedia, ò ſe retirava, que hazia eſto por buſcar, y aguardar la vitoria que deſpues le eſperava. Que es tambien lo que ſe atribuye a Demoſthenes, y dexamos apuntado en otro lugar: [C] *Quien huye en ocaſion, otra tendrà, en que pueda bolver a pelear.*

B Adam Contzen *lib.* 10. *Polit. c.* 48. *propoſ.* 2. *Poterit etiam prudens Imperator negare pugnandi copiam, etiam copias infirmiores ſubducere, ne impar hoſti congrediatur. Minus enim Reip. nocet illa cautione, quàm præcipiti prælio. Nec prudenter periculum ſubitur, cum victoriæ parva ſpes eſt. Faciendum itaque quod faciebat Antigonus, qui inani gloriæ vilitatem præponebat: cedens enim dicebat, ſe victoriam retrò poſitam quærere.*

C Supra *n.* 220. vbi illud Demoſth. *Qui fugit denuò integrabit prælium, &c.* vel vt refert Tertullianus ſtatim citandus: *Qui fugiebat rurſus præliabitur.*

379 Porque * a eſto ſe reſponde, que eſta

sentencia de Demosthenes, fue no menos reprobada, que otra semejante de Archiloco, de que arriba hizimos memoria. [D] Y Tertuliano la tiene de suerte por falsa, [E] que antes saca la conclusion en contrario, diziendo, que *quien huyò, huirà: y si acaso bolviere otra vez a pelear, serà por ventura para huir tambien otra vez.*

Y la proposicion * de Contzen, se ha de entender, quando es honesta la FVGA, y con ella se evita, ò repara el daño que se recela. Pero quando todo vn exercito, ò vna armada, y los tesoros, y riquezas della se dexavan en conocido peligro, y era tan justa, y necessaria la defensa del General, Almirante, y sus Capitanes, y compañeros, pues no iban nombrados, ni conducidos para otro efeto: el mismo Contzen dize, [F] y Carlo Escrivano, que es torpe, y afrentosa la huida, y que es mejor pelear con fortaleza, y heroica virtud, y morir, si lo ordenare la suerte. 380

Pruevase esto * con el exemplo de Iudas Machabeo, [G] que con el pequeño numero de solos ochocientos soldados, se determinò por esta razon a esperar, y recibir la batalla de infinitos contrarios, aunque todos le aconsejavan que lo escusasse. En el qual lugar el docto, y pio Comentador Nicolao Serario, [H] puso en question, si fue licito ponerse en tan conocido riesgo, y peligro, y acometer con tan pocos a tãtos? Y resuelve, que si; porque la ocasion pedia vna determinacion tan heroica. Y porque no es nuevo, que pocos vençan, y desbaraten a muchos, especialmente quando llevan a Dios por 381

su

D De qua *supra num.* 120.

E Tertul. *de fuga in persecut. cap.* 10. *Sed omissis quidam divinis exhortationibus, illum magis Græcum versiculum sæcularis sententiæ sibi adhibent:* QVI FVGIEBAT RVRSVS PRÆLIABITVR, *vt & rursus forsitan fugiat. Et quando vincet, qui cum fugerit victus est?*

F Contzen *vbi supra proposit.* 1. *Cùm toti exercitui periculum imminet in bello iusto, melius est heroica fortitudine præliari, quàm fugere, quia in fuga est magnum dedecus, &c.* Carolus Scriban. *in Pol. Christ. 2. par. c. 24 pag.* 380. *Dispiciat proinde singula: nec in pericula se, suosque vltrò proijciet. Vitabit ignes & præcipitia, si poterit. Non potest: Interritus calcabit; & cùm in illum locum deductus fuerit, vt solis pedibus salus paranda sit ante solum, Machabæi exemplo generoso sig vabit sanguine quam fuga. Gloriosa plerumque militi mors fuga nunquam fuit.*

G Machab. 1. cap. 9. vers. 6. & sequẽtib. *Et advertebant eum dicentes: Non poterimus, sed liberemus animas nostras modò, & revertamur ad fratres nostros, & tunc pugnabimus adversus eos, nos autem pauci sumus. Et ait Iudas: Absit istam rem facere, vt fugiamus ab eis: & si approprinquit tempus nostrum, moriamur in virtute propter fratres nostros, & non inferamus crimen gloriæ nostræ.*

H Nicol. Serar *in commen. ad d. locum: Sed quæritur, an rectè tam paucos cùm habuerit, tantum in discrimen se conjecerit? Respondeo rectè: cùm heroicæ fortitudinis opus ediderit, ad quod rectè aggredietur, quia diuino auxilio à paucis magnas hostium copias sæpè fusas sciebat, reque ipsa expertus fuerat, &c.*

su parte, de quien los Macabeos avian ya experimentado muy frequentes auxilios.

Esta misma razon dan otros muchos Autores, [I] en casos semejantes al nuestro, reprehendiendo, y culpando a los Generales, y Capitanes que desconfian; y
382 probando * que el vencimiento de las batallas, no consiste en el numero, sino en el orden, industria, y esfuerço del Capitan, a quien suelen seguir, y imitar los soldados.

383 Y tambien * en la justificacion de la causa. Porque (como se dize en los Proverbios [K]) quien teme a los hombres, caerà presto, y quien confia, y espera en Dios, serà salvo. El qual de ordinario ayuda à los que pelean con razon, y està como mirando la batalla, para dar la palma a la parte que defiende justicia.

384 Y entre * otros exemplos que refieren, y dexo de trasladar por vulgares, es digno de notar, y muy a nuestro proposito el de Iulio Cesar, de quien cuenta Apiano Alexandrino, [L] que viendose casi perdido en aquella dudosa batalla, que tuvo cõ el hijo de Pompeyo en España, por estar muy temerosos, y acobardados los suyos, y no bastar sus razones para exortarlos, tomo a vno el escudo, y cubierto con èl, increpando su cobardia, se arrojò entre los enemigos, diziendo: *Aqui serà en mi el fin de mi vida, y en vosotros de la milicia.* Con lo qual hizo que le siguiessen, desterrado el miedo con la verguença, y alcançò vitoria, aviendo recibido en el escudo docientas saetas.

385 Y que este * sea, y deva ser el verdade-

I Livius *decad.1.lib.2.* Valer. *lib.3 cap.2.* Virgil. *9. Æneid.* Sedeño *de Viris illustr. tit.16. cap.3.* Vegetius *lib.4. cap.15* Alvarez *de fortalit. fol.34.* Robadill. *in Polit. lib.4. cap.1. num.6. & 8. & seqq.* Aiala *de iure & offic belli, lib.1. cap.2. num.13. & 18.* Iate ergo *de Indiar. iure, lib.2. cap.4 ferè per totum.* & R. Valençuel *in discurs. stat & belli 2. par consid. 18. num.70.*

K Proverb.27. *Qui homines timet, citò corruet, qui verò sperat in Domino salvabitur,* D. Bernard. *ad Milites Templi, cap.1. Si bona fuerit causa pugnandi pugnæ exitus malus esse non poterit,* D. Augustin. *epist.194. Quando pugnatur Deus spectat, & partem quam inspicit iustam, ibi dat palmam.* Refero plura & plures *d. cap.4. num.42. & lib.3. cap.2. ex nu.22.*

L Appian. Alexand. *lib.2. de bello civili,* relatus ab Aiala *d. cap.2. num.9. Itaque Cæsar ancipiti illo prælio, quo cum iuniore Pompeio in Hispania conflixit, suis præ pavore trepidè pugnantibus, cum res esset in maximo discrimine, & nihil exhortationibus proficeret, arrepto cuiusdam clypeo, increpitisque militibus, procurrit in hostem, dicens: Nunc & mihi finis vitæ erit, & vobis militiæ. Quo facto, pudori cedente metu, aciem restituit, ducentis telis in clypeo acceptis.*

ro dezir, y hazer de vn Capitan General, y no como el nuestro lo hizo, mandar a sus soldados que no se pusiessen en defensa, y arrojassen las armas. Dixolo con elegantes palabras Cornelio Tacito, M retratando a Antonio Primo, en la batalla que tuvo contra Varo junto a Cremona: y refiriendo, que en el horror, y conflito de ella, no perdiò punto de las obligaciones de vn Capitan valeroso, y constante, animando a los temerosos, deteniendo a los que se retiravã, metiendose en los aprietos, alentando las esperanças, con el consejo, con las obras, con las palabras: haziendose con esto, y por esto insigne a los enemigos, y llevandose los ojos, y coraçones de los suyos. Y mas quando le vieron atravessar con la lança a vn Alferez, porque se retirava con la vandera, y que quitandola de sus manos, se metiò con ella en lo mas apretado de la batalla.

M Tacit. *lib. 2. Histor. Nullum in illa trepidatione Antonius constantis Ducis, aut fortissimi militis officium omisit. Occurrat pauentibus, retinet cedentes. Vbi primus labor, vnde aliqua spes, consilio, manu, voce, insignis hosti, conspicuus suis. Eo postremo ardoris prouectus est, vt vexillarium fugientem hasta transuerberarit, mox raptum vexillum in hostem vertit. Quo pudore, haud plures quàm centum equites restitere.*

Deste * cuidado, que los Generales, y 386
Capitanes deven tener en animar, y disponer sus soldados con hechos, y dichos, quando los sienten temerosos, y acobardados, y de los buenos efetos que dèl se han conseguido, y experimentado, estàn llenos los libros a cada passo. N

N D. Hieron. *ad Demetriad. Paratas ad prælium acies, strictosque mucrones, vox Imperatoris accendat.* Virgil. *lib. 1. Æneid.* Lucan. *lib. 7. de bello ciuili.* Sallust. *in Iugurth ad fin.* Vegetius *lib. 3. cap. 12.* Iatè Bobadill. *in Polit. lib. 4. cap. 2. num. 51.* Adam Contzen *lib. 10. Politic. cap. 41.* Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2 par. cap. 23. pag. 420. vers. Quò verò brevius,* & Robert. Valtur. *lib. 2. de re milit. cap. 1.*

En tanto grado, * que ay quien diga, O 387
que las esquadras, ò compañias de infanteria, en latin se llamaron, COHORTES, por las platicas, y cohortaciones, ò exhortaciones, que para este efeto solian hazerles sus Tribunos, y Capitanes: *Y como dixeron los Sabios antiguos, que vsaron fecho de armas* (y lo refiere vna ley de Par-

O Calepin. *verbo Cohors: Militum manus à cohortando dicta est, quòd Tribunus eam, vt sequatur, hortari soleat: seu quòd ipsa se mutuò frequenter ad pugnam hortetur*: quamvis M. Varro, quem sequitur Contzen *d. lib. 10. cap. 31. §. 1.* à cohorte rustica, sive villatica dictam putent, & D. Isidor. & Iust. Lipsi. alias etymologias adducant, quos ref. vt Ioan. Funger. *in suo etymol. verb. Cohors.*

ti-

tida) *atal es la palabra, ò el esfuerço del buen Cabdillo a su gente, quando han miedo, como el Fisico al enfermo, quando cuida morir.* [P]

P *L.22.in med.tit.23.part 2.*

Y aunque se pudiera tener por temeridad, acometer con tan pocos a tantos, si estuviera en su mano el poder escusarlo. Diferente razon corre, viendose cer-
388 cados, y acometidos. Porque entonces * la defensa (que es natural [Q]) devió avivar, y encender el corage; y la necesidad de escusar el peligro, que instaya, de perder sus vidas, armada, y haziendas, les avia de obligar a ponerse en otro, ò en otros, aun-
389 que fueran iguales, ò superiores. Pues * como dixo Marcio, referido por Tito Livio, [R] las resoluciones, y consejos, que pudieran en otros tiempos condenarse por temerarios, vienen a ser los mas seguros, y saludables, quando los pide el aprieto de la ocasion.

Q *L. vt vim. D. de iustit & iure*, cum similib. *cap. olim el 1. de restitut spoliat.* vbi Abbas *num. .cap interfecisti de homicid. lib. 6. Clement. si furiosus. eod. l. 1. tit. 1. part. 1. l. 2. tit. 8. part. 7.* cum aliis quæ latè congessi *in meo discursu de præcedentia num. 25. & seqq.*

R Livius *lib. 25. Scio audax videri consilium; sed in rebus asperis fortissima quæque consilia tutissima sunt.*

Y muchas vezes, por no considerar esto, * el temor de la guerra nos suele hazer, y causar mucho mayores daños que la misma guerra, como lo enseñò Seneca; [S] cuya sentencia refiere por proverbial Bobadilla, y Paris de Puteo.
390

S Senec. *in tragœd. Peior est bello, timor ipse belli*, Bobadilla *d lib. 4. cap. 2. num. 51. littera N.* Paris de Puteo *de re milit. in princip. num. 4.*

Y no la olvidaron Lucano, y Salustio, [T] diziendo, * que los que mas temen, son los que mas peligran, y que el mejor muro, en trances semejantes al nuestro, es el esfuerço, y atrevimiento.
391

T Lucan. *lib 7.*

Multos in summa pericula misit
Venturi timor ipse mali, fortissimus ille est.
Qui promptus metuenda pati.

Sallust. *in Catil. Semper in prælio ijs est maximum periculum qui maximè timent, & audacia pro muro habetur.* Idem habet Iacob. Catsius *embl. & num. 26.*

Auget homo proprios animo plerumque dolores,
Inque suam mens est ingeniosa necem.
Eia age terribilem rebus miser abripe larvam,
Ludricus error erit, qui modò terror erat.

Y la * huida no remedia los males, que recelamos, sino antes los acerca, y aumenta, si creemos a Seneca. [V] Porque como dize Quinto Curcio, [X] y se experimentò en nuestro caso, el mismo miedo que
392

V Senec *in epist. Quemadmodum pernicioſior est hostis fugientibus, sic omne fortuitum incommodum magis instat timenti, eo adverso. Quid autem dementius, quàm angi futuris, nec se tormento reservare, sed accersere sibi miseriam?*

X Quint. Curt. *lib. 3. Idem metus, qui cogit fugere, fugientes moratur.*

obli-

obliga à la fuga, detiene a los que se ponen en ella. Y venimos, como San Bernardo advierte, [Y] a tener, y sentir animoso, y denodado por las espaldas, al que pudieramos tener dudoso, y por ventura vencido, si le resistieramos cara à cara.

Y assi * Adam Contzen [Z] pone otra 393
proposicion por constante en esta materia, conviene a saber, que por ningun caso los Generales han de dar orden, de que su exercito se ponga en huida sin concierto, y desbaratado. Porque en la batalla pudieran morir algunos, y en semejantes huidas, ò retiradas de ordinario perecen todos, como se viò en la de Campson, y Selymo, donde de ambas partes murieron muchos, pero muchos mas en la huida.

Fuera de que * pudiera, y deviera assi- 394
mismo entender, y advertir el General, que en ocasiones como esta, no siempre suele ser, ni salir cierto todo lo que se presume, y recela, segun otra grave doctrina de Seneca. [A] Ni tener tanta fuerza, y valor el enemigo, como tememos; y que muchas vezes es mas la opinion, que la verdad; y desmayamos antes de tiempo, espantandonos como las aves con solo el estrepito de la honda, sin reparar, quantas cosas de las que tenemos por ciertas, se frustran, y desvanecen, y quantas suceden fuera de lo que esperamos, y presumimos.

Y en medio * de nuestros recelos, y 395
miedos devemos considerar, que el enemigo no los tiene menores, y que mientras no conoce nuestra flaqueza, le està igual-

Y D. Bernard relatus à Puteo *supr. An quia fugisti ex acie, putas manus hostium evasisse? Insequitur adversarius fugientem, quem sustinebas repugnantem.*

Z Adam Contzen *d. lib. 10. Polit cap. 48. propos. 3. Nunquam convenit statuere Principem, vt dissolutis ordinibus effusa fuga, exercitus se proripiat. Nam in pugna pauci, in fuga plerumque omnes pereunt. Nobilis fuit inter Campsonem & Solymum pugna: vtrinque cecidere, sed fuga plures quàm prælium absulit.* Tradit alia D. R. Valençuel. *d. 2. p. consideration. 10. num. 5. & seqq.* vbi quòd *etiam feræ, si quis fortiter invadat, terrentur, & in fugam conjiciuntur; timidi verò & fugaces ab eis devorantur.*

A Seneca *d. epist. Plura sunt, quæ nos terrent, quàm premunt, & sæpè opinione amplius laboramus, quàm re. Citò accedimus opinioni, & sic vertimus terga; quemadmodum aliquos pulvis motus fuga pecorum exuit castris, aut quos aliqua fabula sine auctore conterruit. Nescio quomodo vana perturbant, vera enim modum suum habent. Verisimile est aliquid futurum magis statim verum est. Quàm multa inexpectata venerunt, quàm multa expectata nunquam comparuerunt. Quemadmodum aves inanis fundæ sonus territat, ita nos non ad ictum tantùm excitamur sed ad strepitum. Inter suspecta malè vivitur. Infirmus animus antequam malis imprimatur quæritur. Præjumit illa, & ante tempus cadit, &c.*

igualmente turbando,y deteniendo la ſuya, [B] y eſte pavor reciproco, haze como vna fiel compañia, de la qual ſolo ſale con perdida, el que primero comiença a deſcubrir ſu deſmayo.

396 Eſto enſeñò * gravemente Plutarco, [C] refiriendo el Apotegma de Agis Capitan de los Lacedemonios, que aviendo vencido a los Argivos en vna ſangrienta batalla, conociò que los miſmos, recogidas, y aumentadas ſus fuerzas, intentavan acometerle con mayores alientos, y que muchos de los ſuyos eſtavan temeroſos,y turbados deſta invaſion. A los quales esforçò con dezirles: *Eſtad de buen animo, compañeros,que ſi noſotros,que acabamos de vencer a eſtos,los aguardamos cõ miedo, facilmente podreis entender el que nos tendràn ellos, que fueron vencidos.* Y con eſta prudente advertencia, les bolviò el coraçon a las carnes, y pelearon, y vencieron animoſos, y conſtantes la ſegunda batalla.

397 Y porque no parezca, * que eſtas doctrinas ſon generales, y fuera del caſo: y para que conſte,que ſin duda huviera ſido de mucho efeto qualquier reſiſtencia,advierto, que conſta del proceſſo todo lo que ſe ha referido, y que ay teſtigos que dizen: [D] *Que los enemigos era gente tan vil, y de poco animo, que aun con eſtar la Capitana ſin defenſa, por averſe huido los que eſtavan en ella, no ſe atrevian a entrarla,ni tenian animo para ello,haſta tanto que ſu General vino,y los hizo entrar con amenaças; y entraron: donde ſe viò la coſa mas laſtimoſa, que ſe puede imaginar; porque*

B *Mutuus metus facit ſocietatem fidelem, quòd alter non præpoller viribus* Plutarchus *vbi infra.* Thucydid. *lib* 6. *Magis metuunt homines illos hoſtes, qui priores audent invadere, aut certè qui oſtendunt ſi laceſſiti fuerint, ſe ad bellum propugnandum paratiſſimos, quia illi ſe par periculum incurrere vident.* Adam Contzen *d. lib.* 10. *cap.* 43. §. 8. *Qui infirmior eſt, terreat, qui fortior ſecurum reddat. Pars victoriæ eſt hoſtem terruiſſe. Qui metuit, dimidius vivit. Suſpicio periculi tam prodeſt victoriæ, quàm ipſum periculum. Leo rotarum ſtrepitu, galli cantu, igne terretur. Fugit hoſtis ſi larvam timoris obiecerís.*

C Plutarch. *in Apophtegm. Lacon.* & *in vita Agidis*: *Agis vicerat Argivos prælio qui poſt redintegratis viribus ferociores illi occurrebant. Agis itaque cõſpicatus multos ex ſocijs turbari ſitis* (*inquit*) *bono animo vtri. Cùm enim nos, qui vicimus, trepidamus, quid facere cenſetis eos, qui à nobis victi ſunt? Eo dicto Ducis ſolertia protinus reddidit animum ſuis.* Et quòd viliores magis ſuperbiant aliorum timiditate, & ex metu alieno creſcat audacia, vide quæ ex Livio & alijs tradit Georg. Pagliar. *obſervat.* 69. *ad lib.* 1. *Taciti*, & *obſervat* 78. & D. R. Valençuela *in diſcurſ. polit.* 2. *part. conſiderat.* 8. *num.* 6. & 7.

D Memor. *fol.* 188. 203. & 206. *cum multis alijs.*

que el ver que vna armada de tanta pujança, y valor, y tesoro tan grande, y de Españoles, se rindiesse a vnos hombrecillos hechos andrajos, sin personas, ni lustres, y que se apoderassen de gente de tanto honor, todo por falta de govierno, y mal acuerdo del dicho General, se caìa la cara de verguença. Y que repararon en que estando el enemigo dando fondo, no osava entrar, ni llegar cerca de la dicha Flota, hasta tanto que vn Olandesillo, que traìa consigo el Maestre de plata Baltasar de Amezquita por trompeta de la dicha Capitana, tocò vn clarin, en que le dava aviso, y llamava, por ser de su Nacion. Y que el Capitan Hernando Cuerra considerando esto, dezia: Voto a Christo, que nos avian de quemar vivos a todos, porque no se avia peleado, y mostrò pesar dello.

Por manera, * que podemos dezir con 398
Tito Livio, [E] que obrò mas en este caso el temor vano, que el valor verdadero de los contrarios, y que venciò mas a los nuestros el miedo, que el enemigo, y les turbò mas el espanto que concibieron, que el peligro que experimentaron, pues se rindieron sin muerte, y aun sin herida. Cosa, que si bien suele ser ordinaria, segun dizen Ciceron, Tucydides, Pontano, y Polybio, [F] que llama PANICO a este modo de miedo, ò terror, tambien se reprehende, y castiga ordinariamente. No admitiendo nuestras leyes la escusa destos temores, y notando de pusilanimes a los que con ellos se alteran, y turban. [G]

Como ni tampoco se * deve admitir 399
la que se ha ponderado mucho en defensa del

E Livius decad. 1. lib. 8. *Aliquando vanus terror plùs penè veris viribus profuit.*
F Cicer. *pro Cecin.* **Exercitus maximi** *sæpè fusi ac fugati sunt, terrore ipso, impetuque hostium, sine cuiusquam non modò morte, verùm etiam vulnere.* Thucyd. *lib.* 5. *Terror obiectus magis, quàm præsens periculum homines perturbat.* Pontan. *lib.* 1. *de fort. Terror magnas aliquando copias, nullo præmente hoste, fudit, fugavitque.* Polyb. *lib.* 5. *Panicus terror, id est, qui nulla iusta de causa exercitui sive pedestri, sive nautico incidit, optimas res præclarè gerendæ occasiones corrumpit, itaque ne incidat, neve quidpiam temerè in exercitu credatur, est ab Imperatore diligenter prospiciendũ.* Quibus adde alia, quæ de eodem terrore Panico tradit Diodorus Siculus *lib.* 1. Erasmus *in adagio, Panicus casus*, Alciatus *emble.* 122 *In subitum terrorem*, vbi Brocens. & Minoes & alij plures, quos Ego refero *de Indiar. iure, lib.* 2. *cap.* 4. *nu* 72. *&* 73.
G *L. vani timoris* 184. vbi Fab. & Ræv. *D. de regul. iur. l.* 4. *D. si cui plùs quam per leg. Falcid. l. scimus* 22. *vers. Ex omnibus C. de iure deliberan.* ibi: *Nisi hominibus formidolosis, qui & ea timent, quæ nulla digna sunt suspitione*, vbi Bal. *num.* 4.

del General. Diziendo, que su intento fue ponerse en defensa en llegando a Matanças, y por vn costado de los Navios echar en tierra la plata, y los passageros, y por otra hazer resistencia al enemigo con sus soldados. Pero que esto no lo pudo conseguir, porque todos se le huyeron en las chalupas, y echandose a nado.

Porque demas de que consta lo contrario por el processo: [H] y que caso que llevasse esse intento, despues le revocó, y les diò orden, que no peleassen, sino que se fuessen a tierra, y se escapasse, y salvasse cada vno como pudiesse.

400 Aun * quando huviera intentado, y ordenado lo que pretende, no le pudiera ser de provecho, aviendo ya cometido el yerro que cometiò, en dexarlos acercar tanto a tierra. Pues siendo como eran los mas dellos passageros, y soldados visoños, tuvo obligacion de saber, que la guarida cercana (como dize Cornelio Tacito [I]) quita tanto del esfuerço, y animo en resistirse, quáto dà de esperaças para salvarse.

401 Y assi * es vulgar precepto de militar disciplina, [K] no ponerlos en parte donde puedan tenerlas, sino antes donde se hallen necessitados de pelear, aunque lo reusen; y que echen de ver, que no pueden escapar las vidas, sino es vendiendolas caras, y procurando quitarlas a sus contrarios.

402 Y esto * es lo que dize Quinto Curcio, y otros Autores, [L] que la necessidad expele la cobardia, y que la esperança de la salud, y vitoria, procede, y resulta de pelear como desesperados, los que se vèn

H Memor. *fol.* 184. *con los siguientes.*

I Tacit. *lib.* 3. *Histor.* & ex eo Lips. *lib.* 5. *civil. doctr. cap.* 6. *Propinqua munimenta, quantò plus spei ad effugium, minorem ad resistendum animum dare solent.*

K Latè & eleganter Aiala *de iure & offic. belli, lib.* 2. *cap.* 11. *num.* 1. 2. & 3.

L Curtius *lib.* 5. *Ignaviam quoque necessitas acuit, & sæpe desperatio spei causa est.* Virgil. 2. Æneid.
Vna salus victis nullam sperare salutem.
Veget. *lib.* 3. *cap.* 2. & ex eo Lips. *vbi supr. Clausis ex desperatione crescit audacia, & cum spes nihil est, sumit arma formido; & licèt sint exigui numero, & infirmi viribus, hoc ipso tamen sunt hostibus pares quia desperantes sciunt, aliud sibi licere non posse.*

cercados,y apretados del enemigo. Porque mas ordinariamente (como dize Seneca [M]) nos alentamos, y corregimos por la necesidad, que por la fortaleza, y virtud. Y esta misma,en el vltimo aprieto, se suele bolver en rabia, segun el Iovio, [N] y haze muy fuertes a los cobardes, y temerosos.

Muchos, * y graves exemplos juntan 403
para este proposito Aiala, y otros Autores. [O] Pero olvidaron el de Quinto Metelo; el qual puso cinco compañias de infanteria en vn lugar estrecho por castigarlas,y con penas,y guardas prohibiò, y previno la fuga de los soldados; y hecho esto, les compeliò a esperar alli al enemigo; y aunque era superior mucho en numero, le vencieron: porque (como dize Valerio [P] contando este caso) no ay tal baculo, arrimo, ò esfuerço para la imbecilidad de los hombres, como el de la necesidad.

Y Iustino, * despues de aver contado 404
la memorable vitoria, que los Locrenses alcançaron de los Crotonienses, concluye, [Q] que no huvo en ella otra causa,mas de aver peleado como desesperados.

A lo qual * podemos añadir, que co- 405
mo aun mas en nuestros terminos enseña Vegecio, [R] los Generales de las Armadas deven procurar siempre tenerlas en mar alta, y libre, y echar, y arrinconar la de sus contrarios àzia la costa,por ser cierto que con esso pierden el impetu, y esfuerço de la pelea. Y que son muchos los embaraços que de otra suerte suelen suceder en estas Navales, como lo dize

Adam

M Senec.*lib.*11.*natural.quæst. Nullus perniciosior hostis, quàm quem audacem angustiæ faciunt; longèque violentius semper ex necessitate,quàm ex virtute corrigimur.*

N Paul.Iovius *lib.*2.*Histor.Iniquo atque infelici loco hostem adoriri,nihil aliud est,quàm feras exagitare, atque ipsas vltimo salutis discrimine efferatas irritare. Vltima siquidem necessitas in rabiem vertitur,atque eos plerumque, qui penitus de vita desperent, ex timidis longè fortissimos facit.*

O Aiala *d.cap.*11.*per tot.* Alvarez *de fortalit fol.*34. D.Ferdin.Pizarr. *d.discursu,num.*84. Adam Contzen *lib.*9.*Polit cap.*15.§.5.*pag.*751. Carol.Scriban. *in Polit.Christ.*2.*par.cap.*24.*pag.*415.*&seq.* Dixi Ego *in meo tract. de Indiar. iure,lib.*1.*cap.*5.*nu.*30.*&*31.vbi exemplum Cortesij & aliorum adduco, qui naves perforarunt,ad quas refugium erat,ne minus constanter pugnaret exercitus.

P Valer.*lib.*2. *cap.*7. *Quia humanæ imbecillitatis efficacissimum duramentum est necessitas.*

Q Iustin.*lib.*20. *Neque alia causa victoriæ fuit,quàm quòd desperaverunt.*

R Veget.*lib.*4.*cap.*46. *Præterea vtile est, vt alto & libero mari semper classis vratur, inimicorum verò pellatur ad litus, quia pugnandi impetum perdunt, qui detruduntur in terras.*

Adam Contzen, [S] y lo experimentamos en nuestro caso.

S Contzen *lib* 10 *Politic cap* 11. §. 4. *pag.* 914 *Nihil periculosius est pugna maritima; nam ipsum mare inimicum est: naves facilè perforantur & incenduntur. In naves inimicas insiliendum est: ibique pugnandum. Naves ipsæ interdum inter se implicantur, seque impediunt, & victa victricem trahit*, &c.

§. XV.

PORQUE DE QUALQUIER suerte no pudieron desamparar la Flota, y Naves de su cargo, y devieron morir en ellas, y por ellas.

AVNQVE parece que las culpas que resultan destos cargos, y ponderaciones que cerca dellos avemos hecho no tienen evasion, ni respuesta; todavia se apretarán mas con lo que pretendo probar en
406 este §. Y es, * que aun quando dieramos por probadas, y admitieramos por bastantes quantas escusas se han alegado, y pudieren alegar por el General, y Almirante, y otros culpados, ninguna les puede ser de provecho, en llegando a constar, como consta por la evidencia del hecho, y por sus proprias declaraciones, que desampararon las Naves que llevavan a cargo, y que no murieron en ellas, y en su defensa.

407 Desta * culpa se trata particularmente en el cargo catorze del General, y octavo, y nono del Almirante, [T] donde se ponen los capitulos de sus instrucciones, y la forma del juramento, y omenage que hizieron de cumplirlo assi, y las penas de lo contrario. Y es en si tan grave, y notoria, que aun los mismos enemigos la notaron, y reprehendieron; y dizen muchos testigos, [V] *que dezian: Estos son Galeones*

T Memorial *fol.* 184. *& seqq.* & 298. *& seqq.*

V Memorial *fol.* 207. *& seqq.*

del Rey? Y que preguntando por el General, y Almirante, y sabiendo que se avian ido, les pusieron muchos nombres de afrenta, y dixeron, que merecian ser ahorcados, y que ellos darian el dinero para los cordeles.

Y como quiera, que mirado el * Derecho comun, se pueda poner en disputa, si deven ser oìdos los Generales, y Almirantes que desamparan sus Flotas, y Armadas, ò los Alcaides, y Castellanos que dexan, ò pierden sus Castillos, y Fortalezas, alegando alguna aparente disculpa, por las razones, y autoridades que ponderamos en el §. VIII. Atendiendo el Derecho, y Fuero antiguo de España, tengo por cosa evidente, que ninguna ay que les pueda escusar, en sabiendo que quedan vivos, si ya no probassen, que los enemigos les prendieron dentro de sus Castillos, ò Naves, a mas no poder, aviendose defendido, y resistido primero, como devian, ò dexandose despedaçar las carnes con garfios, como lo hizo el Alcaide de Xerez; y en otro lugar [X] lo diximos. 408

Para * comprobacion desto tenemos ya ponderadas [Y] muchas leyes de nuestras Partidas, y Fueros de España, y varios, y heroicos exemplos del valor, y observancia con que algunos lo han praticado. 409

Y no sè * que reciban respuesta, las que expressamente ponen [Z] pena de TRAIDOR *al que por hambre, heridas, ò muerte, ò otro trabajo que le sobreviniesse desamparasse el Castillo, ò le perdiesse, no muriendo en defendimiento dèl.* Ni la del 410

Fue-

X *Supra num.* 128. cum Gregorio *in l. proœmio, verb. En todas guisas, tit.* 18. *part.* 2. Boerius *in tract. de Custod. Clavium,* & Alvarez *sup. l. par. fol.* 18. & 37

Y *Supr.* §. 4. *ex num.* 65. *cum multis sequent.*

Z *L.* 6. & 12. *tit.* 18. *part.* 2. *l.* 1. *tit* 7. *lib.* 8 *Ordinam.* quæ est *l.* 1. *tit.* 11. *lib.* 8. *Recopil.* vbi bene notat Greg. Lopez, *quòd non mitigatur hæc pœna ob timorem mortis.*

Fuero, que dize: [A] *Ningun Cavallero, ni otro ninguno no ſea oſado de derramar de hueſte de Rey, ni de ſu haz, è quien lo fiziere, eſtè a merced del Rey, que faga dèl lo que quiſiere.*

A *L. vlt. tit. 19. De los que no van a la hueſte, ò ſe tornan de ella, lib. 4. Fori Iegum.*

411 Ni otras * que diſponen, [B] que el Alcaide que ſale del Caſtillo que tiene a ſu cargo, en tiempo que avia peligro de enemigos, aunque fueſſe con intento de defender la Ciudad cercada de ellos, ò para hazer eſpolonada, ò prevenir otras coſas, cae en la miſma pena de traicion: *E non podria ſer quito de ella, ſi entonce el Caſtillo ſe perdieſſe, maguer fueſſe muerto ò preſo. Porque pues èl es dado para guardarlo, non deve partirſe dèl, ſin mandado del Rey, ò del otro Señor de quien lo toviere.*

B *L. 7. & 13. d. tit. 18. part. 2.*

412 En otra * ſe dize, [C] que es tan preciſa eſta obligacion de defender, ò morir, que aun en caſo que el Alcaide aya ſalido fuera del Caſtillo licitamente, como ſi fueſſe en tiempo que no avia recelo de enemigos, y dexando Teniente de confiança, como es obligado; ſi llegare a tener noticia que los enemigos ſe le han venido a cercar, y tomar, *deve poſponer, è dexar todas las otras coſas, por acorrer a ſu lealtad, è venir con omes, è con armas, è conduchos, è con todas las otras coſas, que entendiere que le ſeràn hi meneſter. E ſi toviere tanta compaña con que a ſalvo del Caſtillo ſe atreva a lidiar con los que le tovieren cercado, develo fazer: è ſi non deve punar en todas las maneras que pudiere, de entrar en èl, de noche, ò de dia, por guardar la lealtad, è dar el Caſtillo a ſu Señor. E ſi acorriendolo en qualquier deſtas guiſas, fueſſe muerto, ò*

C *L. 16. tit. 18. part. 2.*

pre-

preso, maguer el Castillo se perdiesse, non caeria en pena de traicion pues que èl fiziera su derecho, en acorriendole, è dexando hi Alcaide, è todas las otras cosas, que son dichas. Pero si non lo acorriesse desta manera, si el Castillo se perdiesse por mengua dèl, no faziendo esto que diximos, caeria porende en pena de traicion, como quien pierde Castillo de su Señor por su culpa.

Estas leyes, * y otras pondera vn Autor, [D] concluyendo en fuerza de sus palabras, que ponen por condicion expressa, defender los Castillos, ò morir dentro dellos, aun quando salieron con justa causa. Y que esta se ha de cumplir en especifica forma, como las palabras lo suenan, y induce precepto, aun quando no se descubre vtilidad, ni efeto alguno de su obseruancia, [E] sin que se les pueda admitir mas razon, que la sinrazon del morir, caso que assi la podamos llamar. Porque por dura, y riguroſa que sea, deve guardarse. [F] 413

Y no tiene * de que formar agravio el Alcaide, pues acetò el cargo cõ esta obligacion; y supo, y deviò saber, que en cosas tan grandes, siempre se ofrecen, y padecen grandes peligros. [G] Y assi se le podrà dezir, lo que los Emperadores Severo, y Antonino a Asclepiades: *Tu mismo te sugetaste a la pena*, como nos refiere Macro Iurisconsulto. [H] Y con Vlpiano, [I] que pues estuvo al principio en su voluntad, y alvedrio no recibir esta guarda, no han de tener por grave la pena en que consintieron. 414

Oldrado * es desta misma opinion, en 415

el

D Alvarez *in tract. de fortalit. ad d. ll. part. fol. 20. 21. 28. & 29. & passim. 1. 2. & 3. parte per totam.*

E *L. Mævius & l qui hæredi, D. de condit. & demonstrat. cap. ad nostram el 1. de iureiur. l. 5. tit. 4 part 5.* latè Costa *lib. 1. select. cap. 8. & in l. Gallus, & § quid si tantum, 5. part n. 9.* & Leand. Galganet. *de condit. & demonst. part. 1. cap. 8. nu 8. & part. 2. c. 1. q. 21. nu. 2. & q. 3. per tot.* vbi *quòd inducit præceptum & est adimplenda formaliter, vt verba sonant, etiam si nullius esset vtilitatis, vel effectus.*

F *L. prospexit 1. D. qui & à quib.* ibi: *Quod quidem perquàm durum est, sed ita lex scripta est,* cum traditis à Quesada *diversf. quæst c. 16.* Conan. *lib. 1. comment. cap. 11 nu. 7. &* 8. Corras. *memorab. scricent. 1 cap. 20.* Menoch. *de arbitr. cas. 62. num. 15.* Morla *in emp iur. tit. q. 11.* facit magis in terminis, quod tradit Oldrad *cons. 93.* vbi inquit, *quòd quia ex proditione castrorum magna pericula imminebant: ideò antiqui volentes obviare periculis quidquid rigorositatis potuerunt cogitare, statuerunt circa restitutionem, & custodiam castrorum.*

G Alvarez *vbi sup. & fol. 41.* vbi *quòd idem est scire, vel scire debere, l. qui fundum, § servos, D. pro empt. l. quod te mihi, D si cert. pet. glos. 7. col. 2. in med. in l. 1. tit 9. part 7.*

H *L. Imperatores 32. D. de iure fisci,* ibi: *Ipse te huic pœnæ subdidisti,* tradit alia Matienço *in l. 8. tit. 7. lib. 5. Recop. glos. 5. num. 13.*

I *L. & ita,* aliàs incipit: *Idem ait, pers. Ad hoc,* iuncta *l. Nauta 5. § fin. D. naut. caup.* ibi: *Non enim dubitare oportet qui nis qui salvum fore recipit, non solùm à furto, sed etiam à damno recedere videatur:* vbi Gothofred. rectè addit, *& periculo ex l qui mercedem 40. D. locati,* ibi: *Qui mercedem accepit pro custodia alicuius rei, is huius periculum custodiæ præstat.* Vide in terminis Roman. *cons. 395. Vt res clarior reddatur.*

el consejo que otras vezes avemos citado. Y parece que avia visto las leyes de nuestras Partidas, porque aunque miradas las de Derecho comun, admite alguna escusa al que pierde el Castillo sin culpa leve, ò levissima; despues añade, que segun el derecho de los Nobles, y leales (que sin duda es este nuestro de España) no se puede alegar, sino muriendo en la demanda. Porque pues el Rey les puso en èl, para que se le defendiessen de qualquier violencia, invasion, ò peligro, tacitamente se obligaron a recibirle, y lastarle, exponiédo a èl sus personas, y vidas. [K] Y esta convencion tacita se deve tener por expressa, como sucede en el Mesonero, ò Maestre de Nao, que por el mismo caso que recibe lo que se le entrega para guardarlo, es visto obligarse a la perdida, y daño que aconteciere por qualquier via.

416 El mismo * Oldrado en otro consejo, [L] trata de vn Maestre de la Orden de Alcantara, que avia recebido del Rey de España ciertos Castillos, que fueron de los Templarios, haziendole omenage por ellos. Y aunque vnos Iuezes executores Delegados del Papa procedieron contra èl por censuras para que los restituyesse a la Iglesia, no lo quiso hazer, sino entregarlos al Rey, de cuya mano los recibiò, por cumplir con el Fuero de España. Y como le descomulgassen, y agravassen las censuras por esta causa, resuelve, que no fueron justas, ni le ligaron en quanto a Dios, [M] porque le escusò la dificultad, ò imposibilidad de lo que se le mandava, ressi-

K Oldrad. *cons.* 92. *Rex habebat castrũ, in fine*, ibi: *Si culpa non præcessit, videtur per iura superiùs allegata, quòd non teneatur. Tamen de iure nobilium tenetur. Et videtur probari posse de iureznam cùm Rex custodiam sibi commisersit obtentu violentiæ, debet & de violentia teneri, argum. l. 1. C. commod. & quod ibi notat Iacob. de Aven. & quod taciteé agitur pro expresso habendum est. l. cùm quid. D. si cert. petatur. Nam & caupo recipiendo res, etiam de damno videtur se obligare, l. nauta, §. final. D. naut. caupon.*

L Oldrad. *cons.* 93. incip. *Magister Ordinis de Alcantara*, per totum.

M *Cap à nobis 2. de sentent. excommun. cap. 1. de re iudic. lib. 6.* vbi DD. & latè Franc. Innocen. Gofred. & alij *in cap. cùm dilectus, de ijs quæ vi.* Abbas *in cap. cùm contingat, num. 3. de offic. delegat.* Roman. *cons* 359. & Alexand *in remiss. ad Bartol. sub l. quod te mihi, in fine, D si cert. petatur.*

respeto de la precisa,y puntual observancia, que en estos casos guarda,y tiene introducida nuestra Nacion. Y que caso que fuessen validas,devia ser absuelto dellas por la misma razon, con caucion de estar a derecho. El qual consejo refieren, y siguen Boerio, Bellino, y otros Autores, [N] y aun le suman absolutamente, diziendo, que deve el Castellano sufrir, y passar la excomunion, antes que entregar el Castillo a otro,que al Rey,ò Señor, de cuya mano le recibieron. Y si esto se tiene por verdadero, aprieta mucho para el intento que vamos fundando,pues * la 417
excomunion induce muerte espiritual, porque aparta el alma de la gracia de Dios, que es vida suya, y assi es mas digna de temer que la corporal,como lo nota Abad,y otros muchos Doctores, [O] que por esta causa la llaman pena capital,y de mero imperio,y cuentan a los descomulgados entre los muertos.

Y bolviendo * a nuestro proposito,lo 418
mismo sienten en quanto a la obligacion de resistir,ò morir, Claudio Cotereo,Pedro Bellino, y otros, que refiere, y sigue Bobadilla, [P] aconsejando al Castellano de vna Fortaleza, ò Governador de vna Ciudad cercada, que no la entreguen facilmente a los enemigos, aunque los soldados,ò Ciudadanos se lo persuadan,sino que persistan en su defensa, mostrando valor,y aventurando la vida, pues en tales ocasiones es bien empleada. Porque de otra suerte ponen su honra en peligro: y traen para esto los exemplos de Capitanes ilustres, que aunque pudieron salvarse

N Boer. *de Custod. Clavium, nu.* 24. ibi: *Quinimò secundum Oldrad. cons.* 93 *potius debet Capitaneus, qui recepit castrum custodiendum à Rege pati excommunicationem à Papa, vel à Delegatis Papæ, quàm non restituere eidem Regi, à quo recepit, nec est excommunicatus.* Bellinus *in tract. de bello part.* 10. *tit. vlt. num.* 104. Alvarez *d. tract. de fortal. fol.* 28. & vide Gregor. Lop. *in l.* 2. *verb. En uno tit.* 3. *part.* 5 vbi notabiliter tenet ex eodem consilio Oldradi, *quòd licèt de iure communi depositum non sit restituendum furi deponenti, si appareat verus dominus & dicat & probet rem depositam esse suam. l. bona fides, D. depositi. Tamen vbi est consuetudo in contrarium, veluti in Hispania in castellis datis sub homagio, reddi debent omnino deponenti, licèt veniat verus dominus, petens sibi dari castrum.*

O *Per excommunicationem separatur anima à gratia Dei. Deus enim est animarum vita, & ideò ista prior mors dicitur, quàm temporalis, quæ est animæ separatio à corpore,* Abb. *num.* 21. post glos. ibi *verb. Mortuus, in cap. per venerabilem, qui fil sint legit.* vbi, *quòd excommunicatus pro mortuo habetur,* idem Abb *in cap. cũ contingat, de for comp. num.* 17. vbi, *quòd excommunicatio est meri, & mixti imperij,* Innocent. *in cap. grave. de sentent. excommun.* vbi, *quòd dicitur pœna capitalis,* Bal. *in l.* 1. *num.* 17 *C. de hæredit. instit.* Abb. *in cap. sacro, num.* 7. *de sentent. excommun glos.* 4. *in proœm. tit.* 1. *part.* 1.

P Claud. Cotereus *de iur. & offic. milit. lib.* 2. *cap.* 5. *& lib.* 3 *cap.* 8. Bellin. *de re milit. part.* 8. *tit. vnic. num.* 63. *& seqq. & part.* 10. *tit. vlt. ex num* 93. vbi *num.* 103 ita concludit: *Caveant igitur Castellani. & arcium custodes, & diu pensent, vt dicam cum Poeta: Quid ferre recusent, quid valeant humeri: dum enim ambitioni & lucro student, incauti periculum subeunt. Vidi enim ego custodem arcis Valentiæ prope Alexandriam capite plecti propter deditam arcem Gallis qui tamen cum magna vi advenerant, cui fortè erat impossibile eum resistere.* Vide Bobadill. *in Polit. lib.* 4. *cap.* 3. *num.* 5. & 9.

se

se poniendose en huida, tuvieron por mejor preferir el honor a la vida, que es lo que en casos semejantes aconseja Claudiano, y Tertuliano, [Q] diziendo, ser mas glorioso, y seguro perderla, que conservarla con nota de alguna vergonçosa mancilla.

419 Bartolome Humada * reconoce la propria obligacion, [R] y que se ha de cumplir, aunque parezca rigurosa, por la grande importancia que se considera en la defensa de los Castillos, y Armadas, como lo enseña en sus estratagemas Iulio Frontino. Y que solo puede escusar al Castellano desta necesidad de defender, ò morir, el aver emplaçado al Rey, ò Señor el Castillo, en la forma que lo disponen las leyes de la misma Partida, de que yà avemos hecho mencion, [S] y para esto cita à Bernardino de Escalante en su dialogo del Arte Militar, fol. 26.

420 Y pudo citar * el exemplo, que en las Historias de Portugal se conserva con insigne memoria [T] de Martin Vazquez de Acuña, que llamaron el viejo, el qual tenia en omenage el Castillo de Cerolico del Vasto, por la Reina Doña Beatriz, muger del Rey Don Alonso III. que se le avia dado en arras. Y deseando descargarse deste cuidado, pidiò a la Reina le señalasse persona, à quien le pudiesse entregar; y ella le señalò al Rey Don Dionis su hijo, diziendo, que con esto le alçava el omenage. Y como el Rey no quisiesse recebir el Castillo, por dar pesadumbre a Martin Vazquez, y vengar por esta via ciertos enojos que le avia hecho,

Q Claudian. *de bello Gildon.*
Nonne mori satius, vitæ quàm ferre pudorem?
Tertul. *in lib. de fuga: Malo miserandum, quam erubescendum. Pulchrior est miles in pugna prælio amissus, quam in fuga salvus.*

R Humada *in l. 6. tit. 18 par. 2. glos. 6. verb. Hasta la muerte*, vbi inquit, & probat, *quod hæc verba usque ad mortem inclusivè sumuntur, & quòd sic non recipiunt limitationem etiam ex magna vi hostium, & impossibilitate defensionis: nam etsi lex dura est, ita scripta est & quod debet advertere custos castri quod Sextus Iulius Frontinus in suis stratagem. lib. 3. cap. 8. & lib. 4. cap. 5. unquam decuit tradere, sed defendere castra, vel castella, &c.*

S *Supra num. 162.*

T Ioan de Barros *en sus Decadas* Regens Tapia *decis. Neapol. 13. num. vlt.* vbi dicit, se hanc historiam accepisse ab Excellentissimo, & scientiarum omnium ornatissimo, atque humanissimo Principe Marchione Castri Roderici.

èl se fue a las Cortes de los Reyes de España, Francia, Inglaterra, Emperador de Alemania, y de otros Principes Christianos, para consultarles, como salvo su honor le podria dexar. Y todos le dixeron, que de ningun modo, sino es muriendo dentro dèl, ò requiriendo al Rey, ò a la Reina, que le recibiessen, y emplaçandole, si no lo hiziessen, en la forma que dispone la dicha ley de Partida, y dexando en èl las cosas que ella misma declara. Y que con esto le asseguravan, que cumplia su obligacion, y tomavan su honra sobre la suya, y la defenderian por armas, a quié pretendiesse dezir lo contrario. Y assi lo hizo, tomando de ello testimonios autenticos, para que en todo tiempo, y lugar constasse de la puntualidad con que procurò guardar su omenage.

Azevedo * considera [V] en defensa desta observancia, la antigua lealtad de los Españoles, y su experiencia en las cosas de guerra. [X] Y assi concluye, que aunque algunos tienen por duras, y injustas las leyes, y Fueros de España, que les mandā en tales trances vencer, ò morir, y comer primero sus hijos, y mugeres, y passar quantos males, y peligros pudieren dezirse, que entregar, ò desamparar los Castillos, ò Naves que tienen a cargo, y llaman esto, FVERO DE FAMA, como cosa que tiene mas de Gentilidad, que de conformidad con nuestra Religion Christiana. El es de opinion contraria, y las tiene por justas, pias, y necessarias, atendiendo las vivas razones en que se fundan: y que en esto puede, y suele consistir la perdida 421

de

V Azeved. *in d. l.* 1. *tit.* 18. *lib.* 8. *Recop. num.* 139. *& seqq.* ibi: *Sed attentis vivis rationibus, in quibus lex se fundat, invidica, laudabilis, & pietati conformis videtur, &c.*

X De qua Nos latiùs *sup. num.* 124.

de vn Reino, à cuya conservacion se ha de posponer la vida del Castellano, ò Capitan, y la de su muger, y hijos, si por esta defensa conviniere matarlos.

422 Porque * como dize Tacito, [Y] en todos los negocios importantes, y graves interviene algo de iniquidad, ò dureza; pero esso no se atiende, quando se pone la mira en la publica vtilidad, que es siempre la que manda considerar, y preferir el Derecho. [Z]

Estas razones tomò Azevedo del librillo, que el Doctor Antonio Alvarez escriviò sobre este argumento, donde las

423 prosigue mas largamente, [A] y prueva, * que si por defender la Patria, puede, y deve vno poner en peligro su vida, como lo dizé nuestros Iurisconsultos, [B] y otros muchos Autores, que Yo juntè en otros lugares. Aqui estamos en esse caso, por el discrimen en que haziendo lo contrario se pone la causa publica, y porque el Castellano ha de tener como por Patria la Fortaleza que se le ha dado en guarda, y el Capitan su Nave; [C] y no es impiedad, ni injusticia, sino piedad, y justicia, y acto heroico de fortaleza, aventurar, y perder

424 la vida por defenderla. [D] Pues de * nuestros miembros, y acciones es mas dueño la Patria, y la Republica, que nosotros mismos, como en varios casos nos lo enseña el Derecho. [E]

425 En que haze su * fundamento la opinion de muchos Theologos, y Iuristas, [F] que tienen por licito ofrecerse por ello a muerte cierta, y evidente, y escogerla con deliberada voluntad, aun quando hu-

Y Tacit. in persona Cassij *lib.* 14. *annal. Habet aliquid ex iniquo omne magnum exemplum, quod contra singulos vtilitate publica rependitur.*

Z *Authent. res quæ in fine, C. commun. de legat. l. vnica, § fin. C. de caduc. toll.* cum traditis à Cerraf. *de iuris arte,* 1. *par. cap.* 23. & Gaill. *lib.* 2. *pract. cap.* 56. *ex num.* 3. & Bonisinio *lib.* 3. *rerum Vngaricar. in orat. Artilæ.*

A Alvar. *sup. l.* 6. *par* 1. 2. *&* 3. *par. & in anteludijs*, & præcipuè *fol.* 8. 9. 11. 13. *&* 29.

B *L veluti*, vbi benè Alber. Ias. & alij *D. de iustit. & iure.* cum aliis quæ adduxi *in tract. de crimin. parricid lib.* 2. *c.* 4 *&* *cap.* 6. Tusch. *lit. P concl.* 133. & D. R. Valençuela *cons.* 36.

C *Vt in toto tit.* 18. *par.* 2 *& in l.* 3. *tit.* 4. *& in l.* 9. *in fine, tit.* 25. *ead. part.*

D *Cap. fortitudo* 23. *q.* 3. ibi: *Fortitudo, quæ vel in bello tuetur à barbaris, patriã, vel domi defendit infirmos, vel à latronibus socios, plena iustitiæ est.* Aristot. *lib.* 3. *Ethic. Fortitudo est aggressio terribilium, vbi mors imminet, propter bonum commune salvandum,* D. Thom. *de regim. Princip. Fortitudo est, quæ gratia Reip. se exponit, & non cedit, neque fugit periculis excrescentibus.*

E *L.* 1. *§. & generaliter D. de ventre in possess. mittendo, l. liber homo, D. ad l. Aquil. l.* 34. *tit.* 34. *par.* 7. vbi glos. *l emancipatum. §. si quis de Senator. l.* 3. *tit.* 23. vbi glos. 1. *part. l.* 33. *tit.* 9. *part.* 6. vbi glos. 3. & latè Tiraquell. *de retract. lignag. §.* 1. *glos.* 9. *num.* 5. & Amescua *de potest. in se ipsum, lib.* 2. *cap.* 2. *&* 3. Cicer. *solt* Suetonium *lib.* 1. *offic* ibi: *Ortus nostri partem patria vendicat, partem parentes partem amici &c.*

F Soto *de iust. & iure lib* 5. *q.* 1. *art.* 6. Aragon *in* 2. 2. *q.* 64. *art.* 5. *ad* 5. Petrus Navarra *lib.* 2. *de restitut cap.* 3. *n.* 46. *& seqq.* & Tiber. Decian. *lib.* 9. *crimin. cap.* 2. *num.* 23.

huviera ocasion de evadirla. A los quales assiste Horacio, [G] que llama dulce, y honroso este modo de muerte. Y Ciceron, [H] que dize, devemos consagrar nuestra vida, y quanto fueremos, y valieremos a la Patria, porque la avemos de amar, y estimar mas que a nosotros mismos.

Y quando * en esta opinion aya alguna dificultad, por lo que contra ella alegan, y disputan otros Doctores. [I] Por lo menos no la recibe, el ser licito, y aun obligatorio, exponerse los vassallos en defensa, y servicio de la Patria, y de su Ley, y su Rey, a peligros de muerte, por grandes que sean, y cercanos a ella, llevando en si alguna esperança de escapar dellos, ò deseos de defender su vida quanto pudieren. [K] Porque este es derechamente acto de fortaleza, que en ninguna cosa se pratica, y experimenta tanto, como en la guerra. [L] Donde el fin que se pretende, es el de la vitoria: y este esfuerço de pelear varonilmente, y despreciar la vida, se tiene por medio de conseguirla, y si sucede morir, es fuera de nuestra intencion, y contra nuestra voluntad, y como efeto cõsecutivo de tales empleos, en los quales no se pudiera dar passo con honra, si nos acobardarã essotros recelos. 426

De esto * (dexando varios exemplos, que se pudieran traer de letras humanas [M]) tenemos vno bien apretado en las Divinas, de Eleazaro hijo de Saura, del qual se cuenta en el libro de los Machabeos, [N] que viendo se perdia su exercito a manos de el del Rey Antiocho, que era mas poderoso, y creyendo que el Rey 427

iba

G Horat *lib.1.Od.2.*

Dulce & decorum est pro Patria mori.

H Cicero *lib. 2. de legibus: Respublica nomen universæ civitatis est, pro qua mori, & cui nos totos dare, & in qua omnia nostra ponere, & quasi consecrare debemus: quia charior esse nobis debet Patria, quàm nos metipsi.*

I Durand. *lib.4. Sentent.dist.17.q.6. nu.6.& seqq* Mencha. *1.controv.illust.c. 13.nu.10.& 11.* Ioan. de Lignano *in tract.de bello,c.29.*vbi latè disputat illam quæstionem, *An fortis in bello potiùs debeat expectare mortem, quàm fugere?* & alij, quos refert & sequitur Amescua *d.lib.2.cap.2.num.11.& lib.1 cap.5.& 8.*Vide text.& DD.*in cap. ex parte,de sepultur.*Ioan.Gutier.*lib.2.Canonic.cap.3.num.12.& seq.*& Didac.Perez *in l.19.tit.19.lib.8 Ordinam.*

K D.Thom.& omnes *in 2.2.q.123. art.5.* Soto, Aragon, Durand.& Lign. *vbi sup.*Bañes *2.2.quæst.64.art 5.dub.1.* Bart.Bald.& Angel.*in l.1.§.bestias D. de postulan.*Anania *in c.1.de torneament. nu.5.& 6.* Covar.*lib.1.variar.cap.2.nu. 10.* Mencha.*controvers.illust.cap.11.nu. 30.& cap.31. num.12.* Plaça *de delictis, cap.23.num.7.& 8.* Amescua *d.cap.2. num.16.& lib.1.cap.1.num.18.*& plures alij, quos refert Borrel.*de Magistrat. edict.lib.4.cap.9.& 14.* & Calist. Remirez *de lege Regia Aragon.§.31.n.13*

L *Dict.cap.fortitudo 23 q.3.* tex.optimus *in l.8.vers.La tercera virtud es fortaleza de coraçon,*vbi Gregor.Lop.adducit plures diffinitiones fortitudinis cum Aristot. Seneca, Macrob. D. Thom.& alijs,& vide integrum tractatum Thomæ Bocij *de robore belli,* & Palacios Rubios *en el tratado* que en lengua Española escriviò, *Del esfuerço belico heroico,* especialmente en el *cap.30.*donde trata, *De los hombres, que por bien de la Republica se ponen a peligro de muerte.*

M De quibus videri possunt Valer. *lib.3.cap.2.& lib.5.cap.6.* Iustin. *lib 2.* Palac.Rub.& Amescua *vbi supr.*Chronica general de España *in vita Regis Sancty*, Sedeño *en su libro de Varones ilustres.tit.16.cap.3 col.10.& 11.*

N Machab.lib.1.cap.6.vers.43. *Dedit*

iba sobre vn grande Elefante, por ser el mayor de treinta que traia, se determinò à arrojarse en medio de los contrarios, y meterse debaxo del Elefante para matarle, como lo hizo, aunque al caer le cogiò debaxo, y muriò alli juntamente con èl.

428 La qual hazaña * celebra la Escritura, por dezir, que la obrò por librar a su pueblo, y adquirir para si nombre eterno. Y la alaban Sã Gregorio, Iosefo, y San Ambrosio; O diferenciandola de la de Sanson, quando se resolviò de morir, y matar los Filisteos, derribando las colunas del Templo; porque este llevò deliberada voluntad de morir, y assi no se puede escusar de pecado, sino es con dezir, que tuvo inspiracion, ò revelacion Divina para hazer lo que hizo, como Yo lo notè en otra parte. P Pero Eleazaro, aunque se expuso a peligro tan evidente, solo endereçò su deseo a librar su Patria con la muerte de su contrario, y aunque ocasionò con esto la suya, no se pudo tener por culpable, por la razon que se ha referido.

429 Y esta tambiè escusa, * segun dotrina de Leonardo Lesio, Q y otros Autores, a los que curan los apestados, a los que dàn fuego a las minas de polvora, que se han hecho para bolar algunos Castillos, ò murallas, aunque es verosimil, que cayendo àzia donde ellos estàn, queden sepultados entre sus ruinas. Y a los que en batallas Navales, viendose apretados de contrarios mas poderosos, y no hallando ya camino de resistirlos, se determinan de comun consentimiento de bolar sus

dit se, vt liberaret populum suum, & acquireret sibi nomen æternum, & cucurrit ad bestiam audacter in medio legionis interficiens à dextris & à sinistris & cadebant ab eo huc atque illuc. Et ivit sub pedes Elephantis, & suppositus se ei, & occidit eum: & cecidit in terram super ipsum & mortuus est illic, &c.

O D. Gregor. & Ioseph. relati à Plaça *vbi sup.* melius D. Ambros. *lib. 1. offic. cap. 40.* Amescua *d cap. 2. nu. 1.* ibi: *Et inter eum & Samsonem differentia est, quòd Eleazarus non intendit mori, Samson intendit.*

P Ego *in meo tract. de Indiarum iure, lib. 2. cap. 3. num 13.*

Q Lesius *de iustit. & iure, lib. 2. cap. 9 nu. 34.* vbi post relata exempla Samsonis, Eleazari, curantium ægrotantes in peste, & incendentium pulverem sulphureũ ad diruenda castella, sic inquit: *Et hoc modo excusari possunt nostri milites, & socij navales, qui sæpè fortissimè cum hæreticis prælio navali dimicantes, cum iam vident navem in potestatem hostium venturam, communi consensu ignem pulveri iniiciunt, & se mari committunt, ne ipsi, & naves veniant in hostium potestatem. Non enim intendunt sui interitum; sed ne hostis navi cum publico damno potiatur & vt si ipsi si qua ratione possint, morti certissimæ ab hoste inferendæ eripiant.* Idem probant. & prosequuntur Bonacina *in Summa morali, tom. 2. disput 2. q. vlt sect. 1. punct. 45 nu. 8.* Laymannus *lib. 3. tract. 3. p. 3 cap. 1. sect. 5. nu. 3. ad fin.* Y del soldado que pone mina en la torre del enemigo, aunque sepa que ha de morir, Filucio *tract. 29. cap. 4. num. 72.*

Na-

Naves, arrojandose ellos al mismo tiempo a la mar, y procurando salvar sus vidas a nado, ò como pudieren: porque en este caso, no es su principal intento darse la muerte, sino estorvar, que los enemigos, con publico daño, no se aprovechen de las Naves, y sus despojos, y escapar de la que temen recebir de su mano, con esotros peligros en que se ponen.

Y es tan cierto lo referido, * que los que se aventuran, y mueren en esta forma, peleando por la Patria, y por la Republica, son vistos vivir perpetuamente, por la gloria, y fama que adquieren con tales hazañas, como lo dize el Emperador Iustiniano; [R] y para varios efetos de Derecho lo consideran algunos Autores. 430

Y Ciceron * no se contenta con esto, sino aun añade, que tienen cierto, y señalado lugar en el Cielo, donde gozan de perpetuo descanso. [S] A que alude el Poeta Tirteo, [T] diziendo, que en los sepulcros viven como solian. 431

Y mas catolicamẽte * Nicolao, y Leon Papas en algunos capitulos del Decreto, [V] donde asseguran el Reino del Cielo a los que en guerras justas mueren por defender la verdad de la Fè, ò la salud de su Patria, y con esto los animan a que peleen varonilmente contra los enemigos della. 432

Y atendiendo a esto, dize * en nuestros mismos terminos vna ley de Partida, que miren mucho los que tienen Castillos a cargo, que no desmayen en su defensa, pues en ella consiste su prez, y honra: [X] *E porende muerte, ni otro peligro, que* 433

es

R Iustin. *in §. filij vers. Et constat*, Inst. *de excus. tut.* ibi: *Hi enim, qui pro Republica ceciderunt, in perpetuum per gloriã vivere intelliguntur.* Quod ad quæstionem patrui, & nepotis, & ad alios iuris effectus eleganter porrigit Costa *in l. qui duos §. cum in bello. verb. Perijsset, D. de reb. dubijs*, Parlad. *in sesquicent. different.* 18. §. 1. *num.* 2. Ajala *de iure belli, lib.* 3. *cap.* 7. *nu.* 20. *& seqq* Georg. Acac. *de privil. milit. cap.* 4. & vide *l.* 3. *tit.* 27. *part.* 5.

S Cicer. *de Somn. Scipion. Omnibus qui Patriam servarunt, iuverunt, auxerunt, certum esse in cœlo, & definitum locum, vbi beati sempiterno ævo fruuntur.* Vide eundem *Philip.* 9 *&* 14. *& in orat. pro Balbo*, & quę ex Thucyd. Arist. & alijs tradit Balduin. *in d. §. filij, n.* 23 *&* 24.

T Tyrtæus *in Elegijs de eo qui pro Patria in acie pericrat:*

Hunc quoque sub terris vita vt antea manet.

Conducit Clemen. Alexan. *lib.* 4. *Stromat.* ex sententia Heraclid. *Marte cæsos Dij honorant & homines.*

V *Cap. omnium vestrum* 23. *q.* 5. *cap. omni timore* 23. *q.* 8. ibi. *Omni timore, ac terrore depositò, contra inimicos sanctæ Fidei, & adversarios omnium Religionum agere, viriliter studete. Novit enim Omnipotens si quilibet vestrũ morietur, quòd pro veritate fidei, & salvatione Patriæ, ac defensione Christianorum mortuus est, & ideò ab eo præmium cœleste consequetur.* Fiscum, quæ tra lit glos. & Dd. *in l. minimè. D. de relig. & sumpt. funer.* Abbas *in cap. . num.* 2. *de immunitat. Eccles. & l.* 5. *tit.* . & ibi glos. *part.* 1.

X *L.* . *in fine, tit.* 18. *part.* 2.

es passadero, non deven tanto temer como la mala fama, que es cosa que fincaria siempre a ellos, è a su linage, si non fiziessen lo que deviessen en guarda del Castillo. Cà maguer natural cosa es, de aver los omes miedo de la muerte; pero pues saben que por ella han de passar, ante deven querer morir faziendo lealtad, è derecho, è dar a los omes razon verdadera de los loar despues de su fin, mucho mas que quando eran vivos. E dexar otrosi a su linage buen prez, è buena fama, è carrera abierta, porque los señores con quien vivieren ayan debdo de los fazer bien, è honra, è de fiar siempre en ellos, que mostrar luego cobardia, porque sean tenidos por malos, è de si recibir hi muerte como de traidor, si esforcieren venir a denuesto, è a deshonra, è dexar su linage mal enfamado para siempre. Y otra: [Y] *E aun ha menester de ser esforçado, que non dude de se parar a los peligros que al Castillo avinieren.* Otra dize: [Z] que deven ser sofridores, è feridores los Cavalleros, que entran en lides con los enemigos, *para fazer lo que les conviene en fecho de Cavalleria; Cà maguer fuessen feridores, è supiessen fazer daño, si sofridores non fuessen, de manera que non desmayassen por las feridas que dellos recibiessen, ni por los otros grandes peligros, que les hi aviniessen, non podrian vencer, antes convernia por fuerza, que fuessen vencidos.*

Y *L.6.eod.tit.18.part.2.*

Z *L.10.tit.23.part.2.*

434 Las quales * leyes pudieron sacarse de otras del Derecho comũ, que enseñan, [A] que los hombres de obligaciones, temen, y deven temer de ordinario el peligro de la fama, y reputacion, mas que el de la vida,

A *L.isti quidem, D. quod metus caus. ibi: Cùm viris bonis iste metus maior quàm mortis esse soleat, l.2.tit.10.p.2.l.1.tit.6 p.7. cum aliis traditis sup. num.30. facit illud D. Paul. 1. ad Corint. 9. Expedit mihi magis mori, quàm vt gloriam meam quis evacuet, Eccles. 7. Curam habe de bono nomine, l. infamia, C. de Decur. lib. 10. cap. tta ne 32. q. 7. cap. nolo 12. q. 1. cap. non sunt audiendi 11. q. 3.* Abbas *in cap. Monasteria, de vita & honest. Clericor. & in cap fin. de accusat.* Alvarez *d. tract. de fortal. fol 31. & seqq.* & Dom. D. Fern. Pizarrus *d. disc. num. 13. & 14.*

vida,y hazienda, de que yà arriba apuntamos algo. Y lo advirtiò bien en nuestro mismo caso Gregorio Lopez, [B] refiriendo las palabras de Caton, que solia dezir, *que se ha de apreciar en tanto el esfuerço,y virtud, que por su causa se menosprecie la vida,aunque es tan amada.*

Y Ciceron * en vna de sus Filipicas, [C] 435
donde dize, que pues nacemos para la honra,y la libertad,ò procuremos adquirirla, y conservarla, ò muramos gloriosa, y dignamente en esta demanda. Y en otra, [D] que es bien afortunada la muerte, que siendo deuda comun de nuestra humana naturaleza, se paga,quando importa à la Patria, haziendo con esto eterna la memoria de vna vida, que en si suele siempre ser breve.Porque si la fama no huviera de tener mas duracion que la vida, quien fuera tan necio, que con graves trabajos,y peligros procurara la gloria,y suma alabança que se les deve?

Y esta consideracion, * aunque en to- 436
dos deve obrar mucho, y estar muy presente, es cierto, que ha de pesar mas en los Generales, y Capitanes, quanto son mayores sus obligaciones, que las de los soldados comunes. [E] Porque todo el mũdo, como dize Procopio, [F] està a la mira de sus acciones,y segun proceden en ellas, les dà los grados de perpetua ignominia, ò perpetua alabança.Y la mayor que pueden tener, segun otra sentencia de Plutarco,y Tertuliano, [G] es,ò vencer salvos, ò morir esforçados; porque assi se libran del padecer,y se juzga que muriendo,hizieron quanto fue de su parte, por cumplir

B Gregor.Lopez *in l.6.tit.18.par.2. verb.De ser esforçado*, ibi: *Tanti faciens virtutem, vt huius gratia vitam (alioqui charam) negligat,vt Cato Senior aiebat.*

C Cicer.*Philip.3. Ad Decus & libertatem nati sumus, aut hæc tencamus, aut cum libertate moriamur.*

D Idem Cicer. *Philip.4. O fortunata mors, quæ naturæ debita, patriæ potissimùm est reddita. Brevis nobis vita data est: at memoria benè redditæ vitæ sempiterna, quæ si non esset longior, quàm hæc vita, quis esset tam amens, qui maximis laboribus & periculis,ad summam laudem gloriamque contenderet?*

E Plutarch.*in Sertorio ex Theophrast. Duce dignam mortem Dux oppetere debet, non levis alicuius armigeri,* Sallust.*in Iugurth. Dux nihil metuere debet, nisi turpem mortem,*dixi *supr.num.132.& seqq.*

F Procop.*de bello Goth.lib.1. Qui summæ rei præficiuntur, vti se gesserint vel ignominiam vel laudem perpetuò referunt.*

G Plutarch.*in Pelop.& Marcel.comparat. Ducis summa laus est, vt vel salvus vincat, vel virtute vitam finiens occumbat. Sic enim non passurus aliquid, sed egisse moriendo existimatur.* Tertullian.*in lib. de fuga: Moriatur quoquo modo aut victus,aut victor. Vsque adeò ne mori miserum est?*

plir con lo que devian; quedandonos en las grandes perdidas, y calamitosos estragos, essa quexa mas de la adversa fortuna, de avernos tambien llevado, y quitado de en medio los Capitanes. H

437 Por esto * refiere Virgilio I de aquel famoso Capitan Troiano, que tenia por gloria morir en las armas; y llama HERMOSA esta forma de muerte. No porque ella pueda ser glorioſa, como Seneca dize, K sino porque es glorioso el morir mostrando valor, esfuerço, y virtud. Y los hombres, segun enseña Platon, L tienen esta por hazaña honrada, y veneran las cenizas de los que assi mueren, y los juzgan por de linage de oro.

438 Todo * lo qual abraçò Camerario M en vna de sus Emblemas, donde aviendo pintado vn cipres, y vna palma, puso esta letra: LA VNA DE LA OTRA SERA PAGA: y explicò el intento con estos versos:

Por la Patria vencer, ò con honrosa
Muerte perder la vida, el fuerte ama,
Y esto muestran los dos ramos pintados.

439 Y estavan * tan persuadidos a esto los Lacedemonios, que tenian por ley (segun refiere Demarato en Herodoto N) no huir en el conflito de la batalla, sino vencer, ò morir por la Patria, guardando sus puestos. A que deviò de mirar Brasidas, insigne Capitan dellos, quando partiendo a vna batalla, dexò escrita à los Ephoros (que eran sus Magistrados) vna carta, en que les dezia: *Venceré, y desbarataré quantos males, y daños se me ofrecieren en esta guerra, ò moriré en ella.* En lo qual, dize Paulo Manucio, O que mostrò animo

H Pausan. *lib. 5. Est hæc in magnis cladibus perpetua fortunæ iniuria, vt Duces ipsos de medio tollat.*

I Virgil. 2. *Æneid. vers.* 317.
Pulchrumque mori succurrit in armis.
Idem 4 *Georgic.*
——— Et corpora bello
Obiectant, pulchramque petunt per vulnera mortem.

K Senec. *epist* 82 *Mors non est gloriosa sed fortiter mori gloriosum est.*

L Plato *in Menex. in princip. Apud plurimos hominum præclarum videtur in bello mori, etenim qui hoc modo genere occumbit præclarum magnificumque funus consequitur.* Idem Plat. *lib. 2. de Republ.* aurei generis eum vicit, qui in bello præclare obierit.

M Camerar. *cent. 1. Emblem. 23.* cuius lemma *Erit altera merces*, palma atque cupressus depictis:
Vincere pro Patria, vel pulchra occumbere morte
Fortis amat, ramus quod monet iste duplex.

N Herodot. *lib. 7.* Lipsius *de milit. Roman lib. 4. dialog. 4. ad fin. Non fugere vllam virorum multitudinem in acie, sed stantes in ordine vincere aut mori.*

O Paul. Manutius *in apophteg. Lacon. Brasidas egressus ad bellum, hunc in modum scripsit Ephoris, quidquid erit malorum in bello aut profligabo, aut moriar testatus animum fortissimo Duce dignum. Nam eventus non in manu hominis.*

mo digno de General esforçado, y valiente, porque el vencer no estava en su mano; y assi puso por alternativa el morir, en que no podia hallar salida, si lo escusasse.

La misma * ley tenian los Athenienses, [P] en cuya virtud, antes de ir a la guerra, hazian juramento solemne en el templo de Aglaura, de pelear acompañados, ò solos por sus Dioses, y por su Patria, y procurar con todas sus fuerzas, que no viniesse a menos la gloria de ella, por culpa suya, y que no bolverian las espaldas a los enemigos, por grande que fuesse su muchedumbre. 440

Las quales * leyes se parecen a las que 441
avemos referido de nuestro Reino. Y dize Iusto Lipsio, [Q] que son duras, pero saludables, y provechosas. Y que por medio dellas se engendraron, y aventajaron tanto en aquellos tiempos muchos Capitanes, y soldados insignes, que con ello vencieron, y sugetaron otras Naciones.

Y si queremos confirmarlas con exemplos, * que suelen mover mas que las ra- 442
zones, y autoridades, [R] aunque sean muy eficaces, podriamos referir muchos de todas letras, todas Naciones, y todas edades.

Pero * dexando los que ya en este Dis- 443
curso van apuntados, [S] y los de los Sagũtinos, Numantinos, y Astapenses, que quisieron mas morir, que verse vencidos, y otros que se puedẽ tener por vulgares. [T]

Tengo por * digno de particular, y re- 444
petida advertencia el de Iudas Macabeo, [V] que tuvo por mayor gloria pelear,

P *Pugnabo pro sacris, pro legibus, pro aris & focis, sive solus sive cum multis & ne Patriam meam deteriorem quàm accepi posteris tradam omnibus enitar viribus, ita ex moriendo, tradit* D. R. Valenzuel *in discurs. polit. 2 part. consid. 3. num. 21.* & paucis mutatis idem ex Lycurgo Rhetore adversus Leocratem, refert Lipsius *ubi sup.*

Q Lips. *d. dial. 4. in fine: Duræ leges* (inquies *duræ sed utiles & istæ sunt, quæ viros, quæ milites pepererunt, gentium hominumque victores.*

R Cicer. *lib. 3 de orat. Duo nos maximè movent, exemplum & similitudo.* Aristot. *lib. 10 ethic. In actionibus humanis minus creditur sermonibus quàm operibus,* Plin. *in Panægyric. Melius homines exemplis docentur quæ in primis hoc in se boni habent, quòd adprobant, quæ præcipiunt fieri posse.*

S *Supr. num. 125.* cum multis *seqq.* & a ibi passim, & 433.

T De his Livius *decad. 1. lib. 1.* & 8. Sabell. *lib. 9 Enead. 5 fol. 82.* Cermenat. *in Rat. fol. cap. 30 in fin.* Cotereus *de imm. & privileg. milit. l. 6. cap. 9.* Bellin. *p. 1 tit. 1 nu. num 55.* Alvar. *de fortal. fal.* & 6 Bobad. *lib. 4 cap. 3. num. 9* & *seqq.*

V Machab. *cap. 9 à vers. 10 ad finem supr. n. 381.* Contz. *lib. 1 politic cap. 48.* Scriban *in Polit. Christ. 2. p. c. 2. n. 1.* Maiurt (inquiunt) *Iudas mori in prælio, quàm fugam detrectasse videri ne videretur de Deo parum sperasse. Et gloria ipsius ad gloriam Dei quoque spectabat,* & vide quæ dixi *supr. nu. 81.*

lear,

lear, y morir con el pequeño exercito que llevava, que reusar la batalla, y desconfiar de la misericordia Divina, a cuya honra principalmente se endereçava la suya.

445 Y en * Diodoro Siculo [X] leemos, que vn noble General de los Persas, en la batallà Naval que tuvo con Temistocles, que lo era de los Athenienses, viendo que se iba desbaratando, y perdiendo su armada, no quiso (aunque pudo) ponerse en huida, antes puso su Capitana la primera de todas, y glorioso, y alegre, como si peleara à vista de su Rey, recibiò en ella la fuerza de los contrarios, hasta que peleando valerosamente se la echaron a pique con los encuentros.

X Diodor. Sicul. *lib.* 11 *Biblio. fol.* 234. *Ante vniversam aciem provectus, veluti Regi spectanti gratificabundus, cum hostibus pugnam primam conseruit, ac strenuè pugnando cadit; nave in illo congressu eius suppressa.*

446 El mismo * Diodoro [Y] refiere la hazaña de otro insigne General de los Lacedemonios, llamado Periarco: que llevando a su cargo vna armada de ochenta y cinco Galeras, y travandose en batalla con otra de Agesilao, que era de mas de noventa, y la governavan Conon, y Pharnabaço, aviendo despues de largo conflito buelto las proas, huyendo todos los de su parte: èl hizo rostro con su Bagel solo, teniendo por torpe, y indigna de su Nacion Espartana la fuga. Y matando primero muchos de sus contrarios, muriò finalmente peleando con gran fortaleza, como convenia al honor, y dignidad de su Patria.

Y Idem Diodor. *supra pag.* 431.

447 Cecilio Paulo, * segun refiere Iulio Frontino, [Z] aviendose perdido su exercito en la guerra de Canas, y ofreciêdole Lentulo vn cavallo en que huyesse, no quiso quedar vivo, despues de tan gran

Z Frontin. *lib.* 4. *stratagem. cap.* 5. & ex eo Bohad. *d. cap.* 3, *num.* 9.

infortunio, y herido se sentò sobre vna piedra, para que le acabassen de matar los enemigos.

Lucio Pinario * tenia en presidio en nombre del Pueblo Romano la Ciudad de Etna en Sicilia, y como se la apretassen con estrecho, y porfiado cerco los Cartaginenses, vinieron los Ciudadanos a pedirle se la entregasse, y les diesse para ello las llaves. El se escusò con la fealdad, y gravedad que contenia en si semejante delito por leyes Romanas; pero instando todavia los Ciudadanos, y començando a amenaçarle, si no lo hazia, les sossegò, diziendo se miraria en ello, y que viniessen el dia siguiente por la respuesta. En este tiempo apercibiò sus soldados, y les diò orden de lo que avian de hazer en bolviendo los Ciudadanos. Y como bolviessen, y instassen en la misma demanda, hizo la seña, y los mataron a todos, y èl conservò la Ciudad, y su reputacion, con tan grave, aunque necessario escarmiento. El qual exemplo olvidò Bobadilla, [A] aunque trata este punto, de lo que deve hazer el Corregidor, quando los vezinos por escapar las vidas, quieren venir a partido con los enemigos. Pero traele Pedro Bellino, y Cotereo, [B] y dizen, que por no aver hecho otro tanto vn Castellano de su tiempo, dexandose llevar de los ruegos, y lagrimas de la plebe, estuvo en gran peligro de la cabeça. 448

Agathias * cuenta, [C] que Fulcaro, Capitan del Emperador Iustiniano, guiando su exercito por Alemania, fue de repente assaltado, y desbaratado por los 449

Ger-

A Bobadilla *dict. lib. 4. cap. 3. num. 8. & c.* & Claud Cotereus *de iure & privileg. milit. lib. 3. cap. 8. in princip.*

B Pet. Bellin. *dict. par. 8. tit. vnic. n. 65.*

C Agath. *lib. 1.*

Germanos, y aunque pudo escapar, tuvo por mejor morir peleando con fortaleza, y que Narses su General sintiesse, y lamentasse su falta, que exponerse vivo a su reprehension, y castigo, quando supiesse que perdio la batalla.

150 Don Fr. Prudencio * de Sandoval [D] refiere en su Carolea, que el año de 1532. llegò a Buda Soliman con quinientos mil hombres, y la hallò desamparada de sus vezinos, por averse huido a diversas partes, aviendo quedado solamente en la Fortaleza vn Capitan llamado Nadasto, con setecientos Budescos de guarnicion, con los quales se defendia con mucho valor, hasta que los mismos, perdidos de animo, le rogaron, que se rindiesse, y porque dixo que no queria, le ataron de pies, y manos, y entregaron a Soliman la Fortaleza, con partido de solas las vidas. Salieron seguros con esto, pero despues, sabido por Soliman lo que avian hecho con su Capitan, recibiò tal enojo, que embiò luego tras ellos, y los mandò matar, sin que se salvasse vno, y rogò a Nadasto, se quedasse en su servicio, y por no averlo querido hazer, le dexò ir libremente.

D D.Fr.Pruden. *in Carolea, 2 par. lib. 20. fol. 150.*

451 Y Pineda * dize [E] en su Monarquia, que aviendo rompido el exercito Veneciano con el de Esforcia, que pretendia ocupar a Milan, siendo, por el mal sitio en que peleavan, desbaratados, y vencidos los Venecianos, huyeron a vn cercano bosque los Capitanes. Y como dixessen al Dandulo, que era vno de los mas principales, que se pusiesse tambien en huida, respondiò, que mas queria morir ca-

E Pineda *in Monarch. 4. part. libro 5. cap. 33. §. 5.*

cabe sus vanderas, que vivir, dexandolas desamparadas, con ignominia suya.

El año de 1326. el Adelantado * Don Iuan Manuel diò a Ormiz, Capitan de la gente del Rey Moro de Granada, la batalla que llaman de Guadalherze, por aver sucedido cerca del Rio desse nombre, en la qual fue por Alferez mayor de la Ciudad de Baeça Pedro Martinez, natural della, y aviendose metido por lo riguroso de la batalla co el pendon de aquella Ciudad, y los Cavalleros que le guardavan, le cercaron los Moros, apretandole mucho, y cortandole ambos braços para quitarsele, pero èl le asiò tan fuertemente con los troncos de ellos, que no se le pudieron sacar, y le hallaron assi muerto, abraçado con su estandarte; siendo este hecho vna de las principales causas de que los Christianos consiguiessen aquella victoria. Por lo qual el Rey Don Alonso le diò privilegio de Nobleza, que despues confirmò el Rey Don Enrique, de que oy gozan sus descendientes, que han sido, y son principales Cavalleros Hijosdalgo, con los apellidos de Iodar, y de Alferez, como lo refieren Argote de Molina, [F] y Bernabe Moreno de Vargas. 452

Al qual hecho * se parece el que arriba dexamos referido [G] del Alferez de Olea. Y otro que cuèta Paulo Diacono [H] de vn soldado Romano en la batalla de Canas, que aviendo caìdo muy mal herido, sin que yà se pudiesse valer de las manos, le quiso vno de los contrarios quitar los despojos, y èl le asiò muy recio del cuello con los braços troncados, y le arran- 453

* Argote de Molina *en la Nobleza de Andaluzia, lib. . cap. .* Moreno de Vargas *en sus discursos de la Nobleza de Espa. ña discurs. . num. 12. fol. 41.*

G *Supra num. 126.*

H Paul. Diacon. *lib. 3. histor. pag. 101. ad medium.*

rancò a bocados las narizes, y las orejas.

454 Y en nueſtros tiempos * vimos, y conocimos en el Perù al General Pedro del Pulgar, [I] que fue nombrado por Almirante de la Armada, que el Virrey Marques de Monteſclaros embiò contra otra Olandeſa, q̃ avia paſſado a infeſtar aquel mar, General Don Rodrigo de Mẽdoça: y aviendo peleado con gran valor, y conſtancia vna noche, y vn dia, vino a quedar rendida ſu Almiranta, por hazer mucha agua, por cauſa de infinitos valaços que avia recebido de la armada contraria. Y aunque conociò que ſe iba à pique, y los miſmos enemigos le rogaron, y perſuadieron con inſtancia, que ſalieſſe della, y paſſaſſe a las ſuyas, nunca lo pudieron conſeguir, y ſe dexò anegar, por dezir, que de otra ſuerte no cumplia con el juramento que avia hecho, de no deſamparar aquella Nave haſta la muerte. Porque eſta palabra es incluſiva de la miſma muerte conforme a Derecho, como en nueſtro miſmo caſo lo declara Gregorio Lopez, [K] y otros Autores.

I De la hiſtoria deſta batalla hà hecho particular relacion, y pintura los Olandeſes, la qual ſe podrà ver *en el apendix de la parte nona de America inſtrada.*

K Gregor. Lop. *in l. 6. gloſ. 2. in fine & gloſ. 6.* per tex ibi: *Haſta la muerte, tit. 18. part. 2* tex. & DD *in authent hoc tus, cum ſimilib. C. de procurat.* Bald. per tex. ibi *in authent. hoc amplius num. 24 C. de fideicommiſ.* Alvarez *in tract. de fortalitijs, fol. 25.*

455 Por manera, que * ſiempre han ſido alabados, y eſtimados los que mueren por eſtas cauſas, y en tan juſtas, y forçoſas defenſas; como por el contrario vituperados, y caſtigados los que ſe han rendido, ò huido, faltando a ſu obligacion, aunque aleguen para ello muchas eſcuſas: de que tambien avemos ya traido muchos exemplos. [L]

L *Supra num. 129 & ſeqq & nu. 204. & ſeqq & num. 278. & ſeqq.*

456 Y los moſtrò bien * el Senado Romano, quando Anibal le ofreciò a reſcate ocho mil ſoldados, que avia hecho priſioneros ſu-

suyos en la batalla de Canas, en el lugar que llamaron, HORCAS CAVDINAS,[M] no queriendolos recibir, y subrogando, y armando en vez dellos otros tantos esclavos, aunque le costara mucho menos el rescate. Por dezir, que tan gran muchedumbre de mancebos armados, si tuvieran gana, y esfuerço para morir con honra, no se dexaran vencer, y prender con tanta torpeza. Y para dar a entender con esto a los suyos, que de alli adelante procurassen vencer, ò morir. La qual severidad quebrantò notablemente el animo de Anibal, viendo que el Senado, y Pueblo Romano en tan grande perdida, y afliccion mostrava vn valor tan excelso.

Y en la * Historia del señor Rey Don 457
Alonso el XI.[N] es gravemente notado, y reprehendido Vasco Perez Alcaide de la Ciudad, y Fortaleza de Gibraltar, porque la entregò a los Moros con ocasion de que le tenian cercado, y apretado, y que no esperava socorro, y le iba faltando el sustento. Y assi dize la Chronica: *Y Vasco Perez de mala ventura fue en hazer esto, que el dia que èl otorgò el Castillo a los Moros, hallaron harina, y vianda, y aparejamiento en la Torre que el Rey tenia en el Castillo, que les podia abondar cinco dias. Y si èl pusiera en su voluntad de hazer lo que era tenido de hazer, que era entregar el Castillo a su Señor, ò morir en èl, no oviera por esso a morir, que pudiera partir aquella vianda à aquellas gentes, è huvieran cinco dias que comer, y a los quatro les acorriera el Rey, y assi no ahincara èl de tan mala ventura como hizo, que lo cobraron los Moros.*

M Narrat hanc historiam Titus Livius *lib.* 22. Valer. Maxim. *lib.* 2. *cap.* 7. Cic *lib.* 3. *offic* & Aiala *de iure & offic. bell. lib.* 3 *cap.* 15. *ad fin.* vbi concludunt: *Tantam multitudinem armatorum iuvenum, si honestè mori voluissent, turpiter capi non potuisse, vt insitum esset Romanis, aut vincere, aut emori, &c.* Locus autem vbi hæc clades accidit, Furcæ Caudinæ, & Fauces Caudinæ appellatus est, & Romanorum ignominia nobilitatus. Ibi enim Romanorum copiæ Duce Sp. Postumo Cons. in angustijs adductæ, & ab hostibus circumquaque obsessæ, cum aliter evadendi spes non esset, positis armis, sub iugum missæ sunt. Lucan. *lib.* 2. *Vltra Caudinas speravit vulnera furcas.*

N *In Chronica Alphonsi XI. cap.* 119. *fol.* 70.

ros. Y maguer que èl en eſto hizo gran maldad, pero gran daño truxo el detardamiento que el Rey hizo, en quanto el Caſtillo eſtava cercado. Vaſco Perez huvo deſafuciamiento, porque paſſava el tiempo que el Rey embiò a dezir, que era llegado a Sevilla, y que le ſocorreria, como quiera que por eſſo èl no deviera hazer lo que hizo.

458 Baptiſta * Fulgoſo ○ refiere otro riguroſo caſtigo que los Piſanos hizieron el año de 1290. contra los Capitanes, y ſoldados, que eſtavan de preſidio en vna de dos Torres que caìan a la mar, con las quales ſe defendia el Puerto de Labrona, que pretendian ganarles, y quitarles los Genoveſes. Y aviendo yà derribado, y arraſado la vna deſde los cimientos con la bateria, y caido, y perecido en la mar, y en la ruina los que la guardavan, los que eſtavan en la otra ſe rindieron a partido a los Genoveſes, temiendo el miſmo ſuceſſo, y viendo que ſu Torre eſtava ya tambien por la mayor parte desbaratada. Lo qual entendido por los Piſanos, confiſcaron los bienes de los que aſsi ſe entregaron, y puſieron en eſtrechas mazmorras ſus mugeres, y hijos, y dieron garrote a quantos pudieron aver a las manos, diziendo, que ſi tanto amavan la vida, no ſe devieran encargar de la guarda de aquellas Torres. Las quales ſi ſe dieran a otros mas animoſos, por ventura en el tiempo que pudo tardar en caer la poſtrera, ſe levantara alguna tormenta, que neceſsitàra a los Genoveſes a retirarſe, ò les llegàra el ſocorro de Piſa, con que ſe pudiera aver eſcuſado el daño, y afrenta de

○ Baptiſt. Fulgoſ. *lib. 2. cap. 2. fol. 71.* vbi poſt huius facti narrationem cõcludit: *Quam ſi alij maiore præditi animo ſuſcepiſſent fortaſſe per id tempus, quo turris poſtrema caſum differebat, aut adverſa tempeſtate pulſis inde Genuenſibus, aut miſſo Piſis præſidio, effici potuiſſe, ne tanto detrimento atque dedecore Patria afficeretur.*

la Patria,que lamentavan por lo cõtrario.

Y luego * pone otro exemplo [P] de no 459
menos severa disciplina de los Genoveses,en el tiempo que su Ciudad estava dividida en vandos de Guelfos,y Gibilinos. Diziendo, que los Guelfos, que entonces predominavan, pusieron en vnos trabucos a siete soldados,que avian entregado a los Gibelinos la Torre del Faro,aunque yà estava para caerse, por la gran bateria; y como si fueran piedras,ò valas, los arrojaron de la Ciudad por encima de las murallas,al campo de los contrarios.

Y el año * passado vimos degollado 460
en Flandes en publico cadahalso al Castellano de Velua, aviendole rescatado primero para este efeto de poder de los Olãdeses con mucho dinero, por aver perdido aquella Plaça por culpa, ò descuido suyo, aunque èl pretendiò dezir,que se la ganaron por interpresa.

Y no es * contrario a esto, lo que se 461
praticò en Napoles con el Castellano de Manfredonia, de que habla la decision de Carlos de Tapia; [Q] porque con aver tenido muchas disculpas, que no concurren en nuestro caso; el proprio Autor refiere, que huvo votos que le condenaron a muerte, teniendole por comprehendido en el caso de la ley de Partida. Aunque la mayor parte, por algunas consideraciones, templò este rigor, condenandole en reclusion perpetua en otro Castillo.

(†)

P Idem Fulgos. *vbi supra, vers. Non minus severè.*

Q Carol. Tapia *decis. Neapolit.* 13. de qua mentionem feci *supr. num.* 236. vbi *num.* 34. ita habet: ***Ex his omnibus fuit resolutum pro maiori parte Castellanum non esse puniendum pœna mortis naturalis, neque incidisse in crimen læsæ Maiestatis, sed ex aliquibus considerationibus esse recludendum in aliquod castrum, eius tamen vita durante: licèt aliqui ex Dominis fuissent voti, vt pena mortis puniretur Castellanus.***

§. XVI.

QVE AVN QVANDO TOTALmente ſe hallaran ſin culpa, pudieran ſer caſtigados por el exemplo, y como en expiacion de tan gran deſventura.

BASTANTEMENTE quedan probadas (a mi parecer) las culpas de nueſtros reos, y las graves penas en que por ellas han incurrido por todos derechos. Pero aun quando les pudieramos conceder, que totalmente carecierõ de culpa, y que eſte ſuceſſo ſe huviera todo de attribuir a
462 deſgracia. En los que ſon * tan graves, y de circunſtancias tan dañoſas, y laſtimoſas, razones, y ſimiles hallarèmos, para que tambien ſe pueda hazer alguna demoſtracion grande por el exemplo, y como en expiacion, y ſatisfacion publica de la deſventura que aconteciò en ſu tiempo, y en ſu govierno.

463 Porque * aunque lo regular es, que donde no ay culpa, no ay pena, como arriba queda apuntado, y gravemente lo enſeñó Tito Livio. R Otra regla de Derecho limita eſto: *Sino es que intervenga cauſa.* S Donde la palabra, CAVSA, la entienden los Doctores de eſta PVBLICA,
464 que dezimos. Cuya * conſideracion haze, que muchas vezes ſe ſalga de los compaſes ordinarios de la eſtrecha, y riguroſa Iuriſprudencia, y que lo que ella pide, ſe tenga por lo mas juſto, y mas conveniente. T

R *Supra* §. 8 *num.* 124. *& ſeqq.* Titus Livius *lib.* 39. *Vnde orta culpa eſt ibi pœna conſiſtat.*

S *Cap. ſine culpa, de regul. iur. lib.* 6. ibi: *Sine culpa, niſi ſubſit cauſa, non eſt aliquis puniendus*; tradit gloſ. communiter recepta *in cap. cognoſcentes, de conſtit.* & *in cap. fin. de eo qui cognov. conſan.* Rebuf. *in l. aliud eſt fraus, de verb. ſign. pag.* 638. Pet. Pechius *d. cap ſine culpa*, & Ego *de Indiar. iur. lib.* 2. *cap* 11. *num.* 32.

T *Lita vulneratus* 51. *verſ. Multa D. ad leg. Aquil. l. Barbarius, D. de officio Prætor.* cum aliis quæ tradit Briſ. & Calin. *verb. Vtilitas.* Inter quæ illud Horatij:

Atque ipſa vtilitas iuſti prope mater & æqui.

eſtque Legislatoris omnia ad vtilitatem civium referre, vt Cicer. *ad Q. Fratrem* ſcribit, & Ariſtot. *in lib. de morib.* monet.

Y assi Marciano, * definiendola ley, la 465
llama, correccion, y castigo de los pecados voluntarios, y involuntarios, [V] dando a entender, que aunque no pueda aver delito sin que preceda voluntad de delinquir, como lo enseñan a cada passo otros Iurisconsultos. [X] Puede todavia ser necessario, que aun al daño que se causa sin voluntad deliberada de hazerle, se le põga alguna animadversion, y castigo: como refiriendo varios exemplos lo comprueban Guillermo Fornerio, y otros Autores. [Y]

Y lo vemos * praticado en castigos 466
hechos a los estatuas, que cayendo mataron a alguna persona. Y en los animales con quien se comete el pecado bestial, y muchas vezes en los cadaveres, que con carecer de sentido, se haze demostracion en ellos por el exemplo. [Z]

Y en los * furiosos, que aunque la infe- 467
licidad de su hado les escusa de culpa, [A] tal vez los avemos visto padecer pena, por la calidad, ò grave culpa de la persona, a quien hizieron el daño. Y porque con este escarmiento, està mas segura la salud publica. Como sucedio en el loco, que diò las heridas al señor Rey Don Fernando el Catolico, y le mandò ahorcar la señora Reina Doña Isabel su muger, cuyo hecho defienden Hipolito Marsilio, y Iulio Claro, [B] aunque no le aprueban otros Autores.

Y mirando a esto * dize Pedro Hero- 468
dio, [C] que ay algunas condenaciones, ò penas, que se tienen por justas, solo por parecer que son necessarias. Lo qual

prue-

V *L.2 D.de legib.* ibi: *Correctio autem voluntariorum, & non voluntariorum peccatorum.*

X *L.1.§.Divus, l.infans, & l. Divus, D. ad l.Cornel.de sicar.* ibi: *In maleficijs voluntas spectatur, non exitus* cum alijs latè adductis à Tiraquel. *de pœn. temp. caus.40.* Tiber.Decian.*lib.9. crim.c.27. num.8.* Caball.*resol.29. n.185.* & Farinac.*de delict.1.tom.q.18.n.1. & seqq.*

Y Guill.Forner. *lib 1. select cap.10.* Prateius *in dicæolog lib. unico cap. 5. vers.Voluntarium*, Forcatul. *in Sphæra legali, & in Necioman.dial.1.num.23.*

Z De his omnibus agit latè Forner *ubi sup.* Guid.Pap. *decis.238.* Caball.*resol crimin.204 n.450. & seq.* P. H. rod.*lib.7.rer iudicat.tit.4.cap.vlt. & lib.9.tit.15.cap.2.* & ego latius *de crimin.parricid lib.1 cap.2.*

A *L.Divus.D de offic. Præsid. l.infans, D.de sicarijs*, late Tiraq *de pœn. temp. caus.2. 3. & 4.* & Farinac *de delict.3. tom.quæst 94. per totam & 4.tom.q.120 num.181.* & Pet. Roizius *decisione Lituana 4.num.137. cum multis seqq.*

B Hippolyt.Marsil. *in l.1. in princip. D.de sicar nu 59. & 60.* & *in prax.crim. verb Diligenter,num.167.* Iul Clarus *in prax.6 fin. q 60. vers.Item quæro*, licet in dubium vocet, & non nisi sub certa distinctione defendat Anton. Gomez *de delictis cap. 1. post num.72.vers. Sed his non obstantibus.* Per Roizius *ubi sup num.1. 4.* & Farinac *d.quæst.94.nu. 38. & 39.*

C Per Herod.*lib.10 rer iudicat.tit.2. capit.7 fol.304* cuius titulus sit: *Esse quasdam damnationes hoc solo iustas quia sunt necessariæ*, & quitur Ada Comzen *lib.1. Polit cap. 8.§.2.* ubi, quòd *magnæ sepè pœnæ nave etiam ubi non magnæ culpæ, finis tamen erat disciplina*; & adducit exemplu.

prueva con algunos exemplos.

469 Y en otra parte * mas dilatadamente refiere, [D] que aunque parece que a nadie se le puede justamente hazer cargo de las batallas, que pierde por infelicidad, ò desgracia, como èl de su parte aya hecho lo que deve al oficio de buen Capitan. Como ni culpamos al Medico, ò Orador, que con su arte, ò eloquencia curò bien al enfermo, ò defendiò con cuidado al cliẽte, aunque el efeto no acompañe al deseo. [E] Todavia es cosa muy cierta, que segun los buenos, ò malos sucessos, se excita en los pueblos, y en los exercitos la estimacion, benevolencia, ò aborrecimiento de los Capitanes, y Generales, como lo enseñò Iulio Cesar. [F]

470 Y es * costumbre casi general de todas Naciones, el notarlos, y castigarlos por las desgracias, como de los Cartaginenses lo diximos en otra parte con Valerio Maximo, y otros Autores. [G]

471 Los quales * pusieron en cruz a Bomilcar, porque peleò infelizmente contra Agatocles: y a Asdrubal absente, contra Cecilio Metelo, y a Macheo por otra batalla que perdiò en Cerdeña.

Y de aqui naciò la astucia de Anibal, que aviendo sido vencido en batalla Naval por el Consul Duillio, embiò con grá diligencia à consultar al Senado Cartagines, si pelearia con los Romanos? Contandoles el estado en que se hallavan ambas armadas. Y como respondiesse el Senado, que era forçoso que diesse la batalla. Replicò el Embaxador: Pues assi lo hizo, y ha salido vencido en ella.

Xer-

D Idem Pet. Herod. *cod. lib. 10. tit. 8. cap. 15. fol. 418. & 419.*

E Herodius *sup. Ieus certè viclo etiã debetur, si nihil boni Imperatoris intermisit sicut Medico & Oratori etsi artẽ eloquentiamque neque victoria neque valetudo facta est. Quare etiam Maecenas Augusto, in re bellica idem tibi observandum est, inquit ne vel fortunio alicuius infortunio succenseas, neque re bene gesta invideas. Nam ita silentes, alacresque omnes pro re periculà suscipient, cum neque infeliciter re transactà supplicium; neque prosperè, insidias sibi timendas existimabant.*

F Cæsar *lib. 7. de bell Gall & lib. 2 de bell civili: Res adversæ ducum auctoritatem minuunt, felicitas rerum gestarum, exercitus benevolentiam imperatori, & res adversæ odia conciliant.*

G Valer. Maxim. Tit. Livius, Aiala, & alij relati *supr. num. 278.* & Pet. Herod. à quo sumpsimus hæc exempla, quæ sequuntur, *d. cap. 15. fol. 419.*

Xerxes Rey de los Persas mandò degollar a Tisapherne, por otra en que fue desbaratado por los Griegos, aunque sin culpa suya, siendo General de ellos Agesilao.

Cabades desterrò a Mirrhon, por otro infeliz suceſſo que tuvo cõ los Romanos.

Los Athenienſes quitaron la vida a Leoſthenes, por aver peleado deſgraciadamente con Alexandro Phereo.

Y Lycurgo fue acuſador de Lyſiclo, y hizo que le dieſſen la miſma ſentencia, porque perdiò la batalla de Cheronea, con Filipo Rey de Macedonia.

Los Lacedemonios forçaron a ſu Rey Pauſanias, a que ſe deſterraſſe de ſu Provincia, temiendo el juizio que le darian, por el infortunio de vna pelea, en que fue desbaratado por los Thebanos.

Y deſta coſtumbre vſan oy los Turcos, ſin admitir eſcuſa à ſus Capitanes, por perſuadirſe, que la fortuna ſigue ſiempre al valor, y a la induſtria. Y que eſtà en ſu mano el pelear, ſi conocen por ſegura la vitoria, y el detenerſe, ſi la hallan dudoſa.

Y aunque en * materias ſemejantes no 472
ſe puede dar regla cierta, lo cierto es, que por ſer tan arduas, y graves, el derecho es no mirar al derecho. [H]

Porque * como dize vn Autor, que 473
trata de nueſtra miſma queſtion, [I] en abriendo puerta para admitir eſcuſas, y pruevas, ninguno avrà que no ſe ſalga con quanto intentare. Y no ſe han de poner a las leyes evaſiones, y ſubterfugios, ni dar ocaſion a los ſubditos, para que valiendoſe dellos, menoſprecien ſu puntual,

H *Ordo eſt ordinem non ſervare, cap. ad noſtram el 3.* vbi gloſ. & DD. *de in-reſtitut. cap evidentia de accuſat. l. ſi verò §. qui pro rei D. qui ſatisd. cog. l. 2.* & ibi Bart. *de furt* & in atrocioribus licet iura tranſgredi, vt docent Innocent. *in cap. 1* vbi omnes, *de conſtitut.* Bald. *in l. quid ergo, §. pœna gravior, col. 4. D. de his qui not. infam. & in l. & ſi ſeverior, col. 2. C. de precib. Imperat offer.* Angel. Roman. Felin. Marſil. Carrer. & alij, quos refert Petr. Roizius *d. deciſ. Lituana 4. num. 162.*

I Alvar. *in tract. de fortalit. 1. part. fol. 30, & 31.*

tual, y riguroſa obſervancia. K

474 Y como eſto * del juſtificar las huidas, ò retiradas de las batallas, pẽde de los afectos interiores del animo, es de muy dificultoſa probança. L Y nunca faltaràn razones con que paliar, ò colorar ſu defeto, y dar titulo de prudencia, ò neceſsidad a la remiſsion, y flaqueza. M

§. XVII.

QVE SEMEIANTES DELITOS no admiten miſericordia, y ſe han de caſtigar apreſuradamente.

DE lo que ſe ha dicho, y probado en eſte diſcurſo, ſe puede colegir facilmente, la reſpueſta de vn Memorial impreſſo, que por parte del General ſe ha dado a ſu Mageſtad, cuya ſuſtancia es, acogerſe al ſagrado de ſu grandeza, y procurar impetrar por gracia, lo que no ſe puede prometer por juſticia.

475 Porque * ſe deviera advertir, que en ſemejantes delitos, es mucho mas ſaludable, y ſegura la ſeveridad, que la miſericordia, y que la gravedad, importancia, y enormidad dellos, excluye qualquier genero de perdon, o diſsimulacion. N

476 Y que es * mucho mas conveniente, que los Miniſtros militares lo teman todo, porque no lleguen a deſpreciarlo, como lo dizen, y pruevan Pedro Bellino, Claudio Cotereo, y otros Autores. O

477 Y como * en las coſas de guerra es tanto lo que ſe aventura, no ay pecado en ellas

K *L. conveniri, D. de pactis dotal.* text. iuncta gloſ *verb. Laqueus, in cap. litteras de reſtitut. ſpoliat.* vbi, *quòd laqueus parandus non eſt, in quem aliquis etiam eo volente incidat,* tex. in notatis terminis *in l. 3. tit. 18 part. 2.* ibi: *De no dar carrera à ſus vaſſallos para que cayeſſen en traicion &c.*

L *Noſcere enim alicuius conſcientiam ſolus Deus poteſt.* Bald. *in tract. de ſchiſmatic nu 22.* & *in rubr. C ſi quis aliquem teſtari prohib.* latè Iaſ. *in l. pro hærede, num. 15. D. de acquir. hæred.* Maſcard. *de probation. concl. 41. verb. Animus,* & Tuſchus *in pract. concluſ eod. verb. concl. 336*

M *Cap. ſæpè diſtinct 45.* vbi D. Greg. ita eleganter inquit: *Sæpè ſe vitia ingerunt, & ſe eſſe virtutes mentiuntur, vt tenacitas parſimonia, effuſio largitas, crudelitas zelus iuſtitiæ, remiſsio pietas velit videri.* D. Hieron. *epiſt. ad Demetriad. virg. Quidam ſuperbiam libertatis loco ducunt, adulationem pro humanitate ſuſpiciunt, malitiam prudentiæ vitio amplectuntur, & ſtultitiæ ſimplicitatis nomen imponunt: atque fallaci, ac peſsima ſimilitudine decepti, vitijs pro virtutibus gloriantur.*

N Miſericordiam non excuſare à crimine proditionis, docet, & optimo exemplo probat Per. Herod. *lib. 7 rer. iudic. tit. 4. cap. 24. fol. 271.* Facit opt. text. *in l. Caſsij 31. D. de fideicom. libert.* ibi: *Vel tantum delictum eſt, vt vltio remittenda non eſſet:* ex quo gloſ. & DD. notare ſolent: *Enormitatem criminis vltionis remiſsionem non mereri.*

O Per. Belijn. *de re milit. par. 8 tit. vlt. de delict. milit. num. 84. & ſeqq.* Claud. Coter *de iure & privil. milit. lib. 3 cap. 8 & 13.* & Caball. *reſolut. crimin. 294 nu. 76.* Petr. Gregor. *lib. 11. de Rep. cap. 7. num. 4.* Aiala *lib. 2. cap. 4 & lib. 3. cap. 9.* & plures alij relati à Bobad. *in Polit. lib. 4 & 24. cap. 2. num. 2 & 73.* Tacit. *lib. 3. Annal. Comperium eſt, ſeveritatem illam multo miſericordia ſalubriorem. Nam pauciores ea caſtra relinquebant, quàm alia, in quibus facilè parcebatur.*

ellas digno de venia, segun advierten Tiberio Deciano, y Aiala. [P] Y las fuerzas de la Republica, que consisten en las armas, la vendrán a oprimir, como dize Valerio Maximo, [Q] si no las oprimimos a ellas.

Lo mismo * nos enseña Vegecio, [R] 478
poniendolo como por aforismo, ò precepto militar. Y diziendo, que procuren los que mandan, y goviernan en los exercitos, cobrar grande autoridad con mostrarse severos, y castigar las culpas militares por todo el rigor de las leyes, sin que nadie se persuada, que han de hallar perdon en èl sus errores.

Y Carolo Escribano * advierte, [S] que 479
si no se procede en esta forma, se pueden esperar muy malos sucessos, y de lo contrario grandes provechos. Porque en sabiendo vn Rey conservar severamente la militar diciplina, es temido de los contrarios, respetado, y admirado de los suyos, y puede tener por segura la felicidad de sus Reinos, de sus campos, de sus Ciudades, pues todo pende deste cuidado.

Pedro Herodio * dize, [T] que si con el 480
perdon se acostumbran los soldados a ponerse en huida, con el castigo se ha de emendar esta mala costumbre. Y que se pierde la enseñança de guerra, si no se diferencian los fuertes, y valerosos, de los cobardes, y pusilanimos.

Y Quinto Curcio * refiere, [V] que Ale- 481
xandro Magno solia dezir, que la clemencia, y misericordia de los Reyes, ò Generales, no se ha de medir solo con su benignidad, y grandeza, sino con las perso-

P Tiber.Decian. *lib.7.crimin. cap.15. num.1.* Aiala *de iure & offic.belli lib.3. cap.9 num.6.* tetigi *sup.nu.215.* vbi refero verba legis Partitæ, & Catonis & Lysimachi.

Q Valer.Maxim. *lib 2.cap 2. Aspero enim & abscisso castigationis genere militaris disciplina indiget, quia vires armis constant: quæ vbi à recto itinere desciverunt, oppressura sunt, nisi opprimantur.* Refert Petr.Heroc. *lib.1.rer iudic.tit.7 cap.1.fol.18.* & Petr.Fab. *lib.1.semestr. cap.18.pag.110.*

R Vegecius *de re milit lib 2. cap.10.* ibi: *Auctoritatem maximam à severitate Dux sumat cum pas militares legibus vindicet, nulli errantium credatur ignoscere.*

S Carol.Scriban *in Polit Christ.1 to. cap.36.fol.246 D. scipli æ proinde militaris severum custodem Regem esse velim. Terrori hic, etiam parva manu, erit hostibus suis admirationi & in delicijs; cùm Regnorum felicitas, agrorum, vrbium, villarum, ab vna seria in omnem partem militari disciplina pendeat, &c.*

T Pet.Herod *lib 10.ver.iudicat.tit.5. cap.18.& 10. Nam si condonando, milites fugæ assuescunt: cur non desuescant puniendo? Tolli disciplinam, discrimine sublato virtutis & ignaviæ.*

V Quint.Curt. *lib.8. Regum & Ducum clementiam non in ipsorum modò sed etiã in illorum, qui parent ingentis sitam esse: obsequio enim mitigantur Imperia. Vbi verò reverentia excessit animis, & summa imis confundimus, vt opus est, vt vim repellamus.* Quem locum & alium ei simílem Senecæ *in tragæd. Octaviæ, vers.823.* refert D.R. Valenzuela *in discurs.polit.part.2.consid.6.n.6.* & meminit etiam Aiala *lib.2.cap.4.num.10.*

sonas, y las ocasiones en que se les pide vsen della. Porque tal puede ser el obsequio, que mitigue el imperio. Pero quando se excede en perder el respeto, en no guardar lo ordenado, en confundir lo baxo con lo supremo, es necessario vsar de fuerza, y rigor, para evitar, y repeler otros, que si estos se dissimulassen, podrian amenaçarnos.

482 Y no se puede, * ni deve dar nombre de bondad, ò misericordia, al perdon de vno, con cuyo exemplo se ocasiona, que caygan muchos en semejantes, ò mayores delitos, como lo enseña vn capitulo del Decreto. [X] Y elegantemente Arnobio, [Y] diziendo, que crece la multitud de los delinquentes, quando tienen esperança de alcançar perdon de sus culpas, y que se facilita el camino de perpetuarlas, quando se siente venal, ò venial la clemencia.

X *Cap. sed illud 45 distinct.* Origenes *homil. 7. in Iosuæ*, Abbas *in cap novit. nu. 35. de iudicijs*, Valencuela *supra, consider. 8. num. 7.* Ego *de crimine parricid. lib. 1. cap. 1. & 2.*

Y Arnob. *lib. 7. adverſ Gentes*: *Creſcit multitudo peccantium, cum redimendi ſpes datur & facilè itur ad culpas, vbi eſt venalis ignoſcentium gratia.*

483 A lo qual * mirava sin duda Clearco Capitan de los Lacedemonios, referido, y alabado por Pedro Herodio, y Aiala, [Z] quando, en el mismo caso de que tratamos, solia dezir a su exercito, que supiessen, y entendiessen, que avian de temer mas a su Principe, ò General, que a los enemigos. Significando, que si huyessen en la batalla, por no incurrir en muerte dudosa, la avian de hallar cierta, y con riguroso castigo, en bolviendo a sus manos.

Z Pet. Herod. *lib. 10. rer. iudicat. tit. 5. cap. 12.* Aiala *de iure & offic. belli, lib. 3. cap. 15. in princ. Clearchus Lacedæmoniorum Dux exercitui dicere eſt ſolitus, Imperatorem potius quam hoſtem metui debere. Significans eos, qui in prælio dubiam mortem timuiſſent, certum ſi deſeruiſſent manere ſupplicium: vt ſcilicet inſitum eſſet militibus, aut vincendum, aut moriendum eſſe.*

484 Y no olvidò * este Apotegma nuestra ley de Partida, [A] aunque ni ella, ni su Glossador expressaron el Autor en par-

A *L. 27. in fine, tit. 3. part. 2.*

ticular, quando dize: *Cà segund los Antiguos dixeron, mayor miedo deven aver los de la hueste de la pena que entienden de recebir del Señor, en la manera que sobre dicha es por los yerros que fizieren, que non el peligro, ò la muerte, que los enemigos les pueden dar.*

Los Romanos* sintieron, y practicaron esto de suerte, que en ninguna cosa fueron mas asperos, y severos, que en la observancia de la disciplina militar. Tãto, que la preferian al amor de los hijos, y no perdonavan sus transgresiones, aun quando sucedia bien el excesso, como yà lo apuntamos en otro lugar,[B] y se colige de muchos textos, y Autores, en cuyos escritos se podrà vèr mas dilatado este punto. 485

Que yo* voy yà con recelo de que el mio no parezca prolixo, aunque me alèta, como Cassiodoro dize,[C] para acabarle, el vèr que se acerca su fin, y remate, porque la esperança del efeto, excluye el tedio del trabajo, y es gran linage de incitamento, el creer que se cumple lo que se ha procurado. 486

Alexandro Severo* ponia en la misma observancia la conservacion de la Monarquia,[D] y confessava, que en consintiendo que se afloxasse, era forçoso perder el nombre, y Imperio Romano. 487

El qual testifica* Valerio Maximo,[E] que con solo esto se hizo señor del Orbe. Y lo mismo dizen otros* Autores que han tratado difusamente deste argumento, y de las grandes vtilidades que se figura la 488

la

B *Sup. num.* 285 *& seqq. l. desertorem* 3. *§. in bello, D. de re milit. l. postliminium* 19. *§. filius quoq, D. de captivis*, Valer. Max. *lt.* 2, *c.* 7. Vegetius *in proœm. de re militari* Tit. Livi. *in proœm. hist. Q. int. in milite Mariano*, Mantua *in glossar. clas. 1. cap.* 23. Petr. Gregor *de Repub. lib* 11. *cap.* 9. Tiber. Decian. *lib.* 7 *crim. cap* 15 *nu.* 45. Aiala *de iure & off. belli, lib.* 2. *cap.* 1. *& lib.* 3. *c.* 9. *n.* 6. Caball *resol. crim.* 294. *n.* 1. *&* 171. Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. iud. tit.* 4 *cap.* 14 *& seq. fol.* 400. *& seq.* Bellin. *de re milit. par.* 8. *tit. unic. n* 52 *& seqq.* Alvarez *fol.* 6. *&* 8. & ante eos, Bald. *in l. sentum, nu.* 2. *C. qui testam fac. pos.*

C Cassiod. *lib.* 5. *var. epist.* 17. *Alacriter incumbendum est inchoatis cùm iam vicinus perfectionis accesserit, quòd spes efficilis raditum laboris excludit. Et magnum genus incitamenti, credere desiderata compleri.*

D Lamprid *in Severo Disciplina Maiorum Rempublicam tenet, quæ si dilabatur, & nomen Romanum, & Imperium amittemus*, refert ex nostris Brittoni *de formul. pag.* 408.

E Valer. Max. *lib.* 2 *cap.* 7. & Vegeti & alij ex supra relatis, Biessius *lib.* 4. *de Repub. cap.* 7. *de bello*, Petr. Greg. *d. cap.* 9 *& cap.* 11. Petrus Faber. *lib.* 1. *semestr. cap.* 18. Caballus *resol. crim.* 294. *num.* 1. Valençuela *in discurs.* 2. *par. consid.* 3. *num.* 29. *&* 30. & novissime, & latissime Adam Contzen *lib.* 10. *Polit. cap* 24.

la Republica de guardar rigurosamente los preceptos militares, y los daños de lo contrario, porque todo viene a faltar, si en esto se falta.

489 Y no solo * se contenta con esto el derecho, pero aun tiene ordenado, y establecido, que en castigos de semejantes delitos, se proceda breve, y sumariamente, y en dias feriados, porque sea de mayor exemplo, y escarmiento la pena. F

490 Y esto puede ser * lo que quiso dezir Valerio Maximo G quando requirió que fuessen ASPEROS, y ABSCISSOS. Porque ABSCISSO significa en su ordinario sentido, cosa que se corta, y ataja, H aunque en el lenguage de Valerio, mas parece que se toma por RIGVROSA, como lo dà a entender en otro lugar. I

491 Y esto sera * mas cierto, quando es notoria la gravedad, y calidad del delito, y sus circunstancias. Y assi se descubre, que no pueden tener, ni alegar los reos en su defensa cosa que les aproveche. Porque entonces, no solo en estos delitos, pero ni aun en otros es necessario hazer con ellos juizios formados, como lo enseñan algunos textos, y lo resuelven a cada passo muchos Autores. K

492 Y lo que es mas * aun la citacion de los reos se puede escusar en tales casos, con tener su fundamento en el derecho natural, y divino. L Porque siempre en vno, y otro se escusa, y repele lo que no se tiene por necessario, como doctamente lo advierte el Glossador de las Decretales, M a quien sigue la comun de

F *L. divus D. de feriis* Ferret. *in tract. de re milit. tit. de milit. iust & iuris. de ferr. inflig num* 78. Petr. Faber. *lib.* 1. *semestr. cap.* 18. Cotereus *de iure & privileg. mil. lib.* 3 c. *&* 8. Aiala *lib.* 3. *cap.* 8. *in fine*, Caball. *resol. crimin. cap* 294. *nu.* 262. latissimè novissimus Marius Burgius *in tract. de modo proced. ex abrupto*, & in nostris terminis Alvarez *in tract. de fortalit. fol.* 37. *&* 38. Don Francisco de la Barrera *en las adiciones a las leyes penales tit. de los juizios militares fol.* 12. Donde refiere la instruccion que el Duque de Parma dió al Auditor General, y le dize, *que ha de proceder breve, y sumariamente porque esto es lo que conviene a soldadesca, y milicia.*

G Valer. Maxim. *d. lib.* 2. *cap.* 2. ibi: *Aspero enim & abscisso castigationis genere militaris disciplina indiget &c.*

H Calepin. & Nebrissens. *verb. Abscissus amputatus, fractus abruptus, cap. de viro* 12. *q.* 2. vbi *abruptus*, idem est, quòd *abscissus.*

I Valer. *lib.* 3. *Sed aliquanto Charondæ Tyrij præfractior, & abscissior iustitia ad vim & cruorem vsque.*

K *L.* 1. *§. sed si neget, D de tab. exhib. cap. si quos hominem de pace iurani. firm. cap. venerabilibus* 2. *§. idem cum seqq. de sent. excom. lib.* 6. Bart. *in l. scriptus num* 6. *de relig. & sump. fun.* Abbas *in cap. ex parte el* 2. *num.* 2. *de off. delegat.* & *in cap. super eo el* 1. *de appellat.* Innocen. & Abb. *in cap. post electionem in fine de concess. præb. cap. ad nostram el* 3. vbi glos. & DD. *de iure. iur.* præcipuè Bald. *num* 1. vbi inquit, *quod in notoriis ordo est ordinem non servare*, Alvarez in nostris terminis *d. tract. fol.* 37.

L *Clem. Pastoralis, de re iud.* latè Did. Perez *in l.* 1. *glos.* 1. *tit.* 8. *lib.* 3. *ordin.* Vantius *in tract. de nullit. tit. de nullit. ex defect.* citat, & Menoch. *de arbitr. q.* 17 *num.* 8 & alij passim.

M Glos. *in cap. quoniam verb. Manifestum de filijs presbyt.* Bald. *in l. cùm fratrem num.* 8. *C. de his quæ vt indig.* Innocent. Abb. & DD. *in c. vestra de cohab. Cler. & mul.* DD. *in l.* 2. *§. si de frumentaria,*

via, D. de administrat. ad civit pertin. & plures alij, quos refert & sequitur Navarrus *in tract. de spoliis Eccles. §. 18. num 5.* Petra *de potestate Principis, cap. 26. num. 28.* August. Barbos. *in remissionibus ad d cap. quoniam*, & in nostris terminis Alvarez *vbi sup. fol. 38.*

otros muchos Doctores.

Y siempre * aconseja el Derecho, que en los casos graves, y que requieren demostracion exemplar, no se dilate vn punto la pena, aunque los reos digan, que tienen cosas importantes que avisar a sus Principes, ò busquen otras escusas para conseguir este intento. Porque semejantes dilaciones no sirven sino de entibiar, y enflaquecer la justicia, y de que se busquen ruegos, artes, y trazas indevidas para evitar el castigo. 493

Y la misma razon * obra, que en los proprios casos se pueda proceder, y executar sin embargo de apelacion, ò suplicacion. Porque este remedio es parte de la defensa, y quando se emiende que no la ay, no compete, pues no fue instituido para que sirva de dilacion maliciosa, sino de reparo, y presidio de la inocencia vltrajada, y atropellada: [O] como en nuestros terminos lo advirtiò Antonio Alvarez; [P] y hablando en qualquier delito de perduelion, ò lesa Magestad, Mateo de Aflictis, Ludovico Carrerio, y otros Autores, que refiere, y sigue Tiberio Deciano, [Q] y algunas leyes de nuestro Reino. 494

Y esto es * lo que se deviera aver hecho en el caso de que tratamos, y yo pedi, y supliquè luego que sucediò, en las primeras juntas que sobre èl se hizieron. 495

Porque * no se nos pueda oponer de contrario, que en todas las cosas, en passando el punto se passa mucho. Y que en la materia de los delitos, es diferente la consideracion de los recientes, ò flagran- 496

tes,

N *L. Cùm reis 18 C. de pœnis. Cùm reis manifesta probatione convictis, spatium temporis ante sententiam datur, facultas supplicandi vel quibusdam malignis artibus pœnas evitandi criminosissimis patet, cum & in homicidij crimine, & in alijs detectis grauioribus causis, ultio differenda non sit. | Si quis 6. § quid tamen 9. de iniust. rupt.* optimus textus *in cap si ea 23. q. 4. l. 5. ad fin. tit. 27. part. 3.* Iaf. *in l. debitoribus ex num. 15 D. de re iudic.* Abbas *in cap. 1 col 12. de mut. petition. glos. fin.* & eius additio *in §. & si in rem, instit. de offic. iud.*

O *L. 1. D. de appellat. l. 1. D. ad Turpil. cap cùm speciali, § porrò, & cap. suggestum de appellat.* vbi Abb. & DD. idem Abbas *in rubr. eodem num. 6. l. 1. & per tot. tit. 23. part 3.*

P Alvarez *d. tract fol. 38.*

Q Tiber. Decian. *lib 7. crimin. cap. 37. num. 20* & vide tex. & DD. *in cap felicis de hæret in 6. & in l. Pantonius, §. rei perduellionis D. de acquir. hæredit. & in l. cum alijs tit. 2 part. 7. l. 3. tit. 7 lib. 8. Ordinam. l. 3. tit. 18. lib. 8. l. 7. tit. 13 lib. 4. Recopil.*

tes, que la de los que con el tiempo en alguna manera se han olvidado, o purgado, como lo dize Mateo de Afflictis, referido, y seguido por Mario Mura, [R] resolviendo, que no se suele proceder en ellos a pena de muerte natural.

497 Aunque * esta dotrina tiene facil respuesta, pues mirado el texto en que la fundan, que es de Modestino Iurisconsulto, [S] requiere lapso, ò transcurso de diez años, los quales aqui no han passado, y tiene otras diferentes salidas, y exposiciones, que le dàn algunos Doctores.

498 Y este delito * es tal, que ni por diez, ni por veinte años puede prescribir, ni prescribe, como lo advierte Pedro Herodio, [T] refiriendo, despues de Pausanias, y Polibio, el exemplo de los de Arcadia, que passados mas de veinte años, vinieron a entender, que su Rey Aristocrates los avia engañado, y vendido a ellos, y a los Messenios sus compañeros, dexandose vencer fraudolentamente en vna batalla que tuvieron con los Lacedemonios. Y assi como lo descubrieron, le mataron a pedradas, y declararon por traidores a todos los de su linage, y passaron a otra familia el derecho del Reino.

499 De manera, * que bien miradas las circunstancias de nuestro caso, todas estàn clamando por el castigo, y ninguna se podrà ponderar por los reos, que legitima, ni aun aparentemente pueda escusarles.

500 Y assi * lo que resta es, que los Señores de la Iunta, que estàn dignamente nom-

R Affict. *ad constitut. Regni Siciliæ lib. 3. tit. qualiter Iustitiarij, num. 1. & decis. 280.* Mario Mura *in cathed. Regni Sicil. tom. 2. cap. 18. num. 1. fol. 85. & cap. 117. num. 47. fol. 5.*

S *L. si diutino 13. de pœn. vbi glos. quòd plus est puniendas qui heri fecit homicidium, quàm qui fecit tam est decennium.* Vide DD. ibid. Decian. *cons. 31.* Gomez *de delict. cap. 1. num. 8.* plures per Tiraq. *de pœn. temp. caus. 20.* Mant. *in glossario cap. 13.* Corras. *2. miscel. cap. 20.* Corsum *1. indagat. cap. 19.* Calderam *3. var. cap. 2.* & Annæ. Robert. *lib. 1. rer. iudic. cap. 10.*

T Petr Herod *rer. iudicat. lib. 7. tit. 4. cap. 10. fol. 268.* Et quòd licet delicta omnia regulariter vicennio præscribantur, hoc non procedat in crimine læsæ Maiestatis, & aliis enormibus similibus, vide quæ dixi *in meo tract. de crim. parricid. lib. 2. c. fin.* Gigas *de crim. læsæ Maiestat. lib. 1. qualiter proced. q. 14 & 19.* Marsil. *in l. qui falsam, §. 1. num. 1. & seqq. D. ad leg. Cornel. de falsis.* Carrer. *in prax. tit. de homicid. §. 28.* Farinac. *de delict. tom. 1. tit. de inquisit. q. 1. num. 68. & q. 10. num. 29. & 30.*

nom-

nombrados para causa tan grande, la juzguen tambien (como Seneca dixo [V]) con grande animo, bolviendo por la reputacion desta Monarquia, y dando satisfacion general a nuestras Provincias, y a las estrañas, que ha tantos dias que estan a la mira de la resolucion que en ella se toma. Salvo, &c.

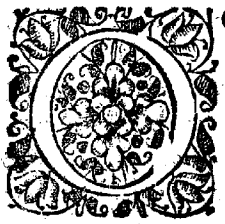
V Seneca *lib.* 10. *epist.* 72. *Magno animo de rebus magnis iudicandum est. Alioqui videbitur illarum vtium esse, quod nostrum est. Sic quædam rectissima, cùm in aquam demissa sunt, speciem curvi, præfractique visentibus reddunt. Animus noster ad vera perspicienda caligat.*



DIS-

DISCVRSO POLITICO,

SOBRE AVER LOS ALCALDES DE LA CHANCILLERIA DE VALLADOLID herrado en la cara â vnos Gitanos, que eſtavan mandados reſtituir a la Igleſia, con letra que dezia, *ladrones*, &c.



OCASIONA eſte Diſcurſo aver los Alcaldes de la Chancilleria de Valladolid herrado en la cara à vnos Gitanos, mandados reſtituir a la Igleſia por tres ſentencias conformes, con letras que dizen, *ladrones*, *inmunidad eccleſiaſtica*. Que eſte linage de hombres Zingaros, Egipcianos, vulgármente llamados Gitanos, ſea peſsimo, aborrecido de todas las Republicas, por ſu perverſo natural, inclinados à andar vagando, ſiendo eſpias, ladrones, embuſteros, y hechizeros, ſalteadores, y homicidas, lo advierten tratando de ſu origen, y de las penas eſtatuidas en muchos Reinos, y quando puede el Santo Tribunal de la Inquiſicion proceder contra ellos, exornando con mucha erudicion Martin Magero *de advocatia armata, cap.* 8. *à num.* 70. el Maeſtro Fray Iuan Marquez *en el Governador Chriſtiano, lib.* 1. *cap.* 2. *fol.* 16. Chriſtoval Beſſoldo *de Egyptianis*, y en el *Theſauro Practico, verb. Zingari. fol. mihi* 967. *num.* 6. Ceſar Carena *de offic. Inquiſit.* 2. *part. tit.* 12. *à num.* 257. y con elegancia, ſin citar ninguno de los referidos, Olano *in Paralipom. lib.* 5. *cap.* 5. *tit.* 6. D. Franciſco de Cordova *in Didaſcalia, cap.* 50. Eſtos refieren muchos, exclamando, y haziendo invectivas contra ſu eſtrago eſcandaloſo, y perjudicial modo de vivir, y en ellos ſe hallarà quanto en la materia ſe quiſiere ſaber. Atendiendo los Alcaldes a lo referido, y teniendo a los Gitanos por ladrones, acoſtumbrados à cometer horrendos delictos, y no pudiendo caſtigarlos condignamente, aviendo de ſer buelcos a la Igleſia, ſe reſolvieron en herrarlos, porque fueran conocidos, pareciendoles que les era permitido, por lo que dixo Ariſtoteles en las palabras ſiguientes: *Servile eſt, aut noxior ſtigmatibus notari*, refierelas Langleo *lib.* 10. *ſemeſt. c.* 2.

Para

Para prueva de lo primero, es necessario suponer la costumbre antigua de todas las Naciones, que sellavan lo inanimado, y con tan gran puntualidad las mercaduerias, y cosas de comer, que vino a dezir Ciceron de su madre, que aun los cátaros que avian tenido miel, y arrope, los solia sellar, porque las criadas a sombra de los vacios, no se aprovechassen de los llenos, y despues mezclassen los vnos con los otros, y no se pudiesse tomar con rigor la cuenta de los que las avia entregado: *Villissima vri anulo clausa*, dixo Tacito 2. *Annal. cap.* 1. De esta notacion se entiende la significacion del anillo signatorio, tan celebrado en Autores Sagrados, y Profanos; davase con vn sello a las recien casadas, para enseñarlas como avian de ser caseras, y conservar el mueble de la familia, vno, y otro con Plinio *lib.* 33. *cap.* 11. ibi: *Nunc cibi quoque, & potus anulo vindicata rapina*, y Clemente Alexandrino *lib.* 3. *cap.* 11. ibi: *Dat ergo eis anulum aureum, nec eum quidem adornatum, sed vt ea obsignentur, quæ domi digna sunt; quæ custodiant propterea quod servãdæ Dom. ad eas cura pertinet*; y Requena *en la Venida del Apostol a España en el cap.* 9. *fol.* 72. en las palabras siguientes: *Esto refiere Metafrastes, y Ecumenio, sobre las palabras stigmata Domini Iesu in corpore meo porto*, que dan a entender tenia San Pablo algunas letras, ò señales en el rostro; porque dezir, *stigmata Domini Iesu in corpore meo porto*, significa tener algunas señales hechas con hierro en la cara, quia *stigma* est punctum, vel nota aliqua ferro facta: Santo Tomas dize, que es señal hecha con hierro ardiendo, aludiendo a que antiguamente se solia vsar por castigo; y en tiempo de Iuliano Apostata era ordinario escrivir las frentes a los Christianos, como aora se vsa en los esclavos por pena, y por nota.

Lo segundo que dixo Aristoteles; *Aut noxiorum stigmatibus notari*, que haze en favor de los Alcaldes, se prueva, aunque por Drecho Divino podia ser deformado el rostro, sacando en pena vn ojo, *cap.* 22. del Exodo, *cap.* 16. del Levitico; y siendo esto mas que herrar la cara, corre llanamẽte la consequencia, *ex regula, cui licet quod plus est, multo magis quod minus est permitti debet*; y por ley de los Longobardos, que refiere Camillo Borrello *de Magistrat. edict. lib.* 2. *cap.* 8. *num.* 444. los ladrones podian ser herrados en la cara; y en Napoles por Constitucion del Rey Carlos el Primero, y en Castilla pone la *l.* 6. *tit.* 28. *part.* 2. que se hierren en el rostro los soldados que huyeren en el exercito, y en ella lo advierte Gregorio Lopez *gloss.* 3. y la *l.* 5. *tit.*

tit.1.lib.5.Recop. determinò, que el casado dos vezes se herrasse en la frente,explicant benè Mariença *glos.4.num.1.* Azevedo *nu.22.* Agustin Barbosa *in cap.3.de crimin.falsi.num.3.* con Farinacio *q.17.* y con otros; y esta pena se les ponia à los condenados in metallum, vt ex Suetonio *in Caligula,* Tacito *in Annal.* & alijs observo *2.tom.de Cubern.Indiar.lib.1.cap.14.n.10.* Sin embargo los Alcaldes excedieron mucho,executando lo que no pudieron por defecto de jurisdiccion,y de justificacion. Lo primero, porque con el pleito de immunidad, en el interim que pêdia,se suspendiò el exercicio de su jurisdiccion,*cap. si Iudex laicus,de sent.excom.in 6.* ibi:*Quivis processus penitus conquiescat,* porque su conocimiento pertenece privativamente al Eclesiastico,Pedro Lacario *tit.de blasfemijs,q.5.nu.71.* Narbona *in l.20.tit.1. lib.4.glos.23.num.14.* Marco Antonio Genuense *in Practica Archiepiscopali,cap.17.num.5.* Diana *3.part.tit.1.resol.32.* Agustin Barbosa *de pensionib.q.8.num.46.* reprobando justamente a Zevallos, que en caso notorio de no aver de gozar el delinquente de la Iglesia, dixo que se podia dar autos de legos, D.Feliciano de Vega en el *cap.2.de Iudicijs,num.136.* afirmando,que en dos ocasiones que pretendieron esto los Fiscales de Lima,se declarò,que no hazia fuerza el Iuez Eclesiastico,y se le remitiò la causa para que procediera, en que conviene Genuense *sup.* dicens: *Ita iudicatum,* y solo pudieron actuar examinando testigos,Michael Ferrer.*3.p.observat.cap.262.* Iacobo Cancerio *3.part.variar.cap.10.num.63.* Passar a condenacion les està prohibido,*cap.inter alia,de immunit.Eccles.* ibi: *Neque damnari debet ad mortem,cap.sed constituimus,* ibi:*De morte,& debilitate,& omni pœnarum genere sunt securi,cap.7.q.4.l.præsenti 8.§.sanè,C.de his qui ad Eccles.confug.* Aut.Diana alegando muchos *6.part.tit.1.resol.33.* Bobadilla *lib.2.cap.14.num.96.* Mario Cutelo *de immunit.Eccles. lib.1. q.12.* y averlos herrado, fue mas que condenarlos a Galeras, porque esta pena fuera temporal,y se podia revocar,y la de averlos herrado en la cara no, y es de por vida, y quanto se ofenda la justicia con la execucion de pena que no se pueda reparar, considerèlo bien Seneca *lib.2.de ira,cap.23.* diziendo:*Potest pœna delata exigi,nõ potest exacta revocari,* Aneo Roberto *lib.1.rer.iudicat.cap.4.fol.44.* y porque no estando suspendida la jurisdiccion,y teniendo probada su culpa, devieron ser condenados conforme a ella, sin exceder,*l.sancimus.Cod. de pœnis,* ibi: *Nec vlterius progrediatur pœna,quã reperiatur delictum,*

el señor Valençuela Velazquez *cons.*91.*num.*47. Aneo Roberto *rer. iudicat.cap.*9. Giurba *cons.*83.*num.*19. Alberico Gentil *de iure belli, lib.*3.*cap.*2. Iulio Cesar Calvino *de æquitate, cap.*26.Farnesio *de Republica,lib.*2.*panegyr.*5.*cap.*8. y no herrarlos en la cara, por ser contra lo dispuesto en el Drecho comun en la *l.*17.*C.de pœnis*, en las palabras siguientes: *Siquis in metallum fuerit pro criminum deprehensorum qualitate damnatus,minime in eius facie scribatur:cum & in manibus,& in suris possit pœna damnationis vna inscriptione comprehendi: quo facies, quæ ad similitudinem pulchritudinis est cælestis figuratæ, minimè maculetur*,Galganeto *de iure publico,lib.*1.*tit.*14.*num.*16.Nigris *cap.*10.*num.*29. Azor *institut.moral.*2.*tom.lib.*2.*cap.*32.*q.*6. Borrelo, Fray Basilio Ponce de Leon, Pedro Gregorio,y Yo en los lugares que vàn citados,resolviendo Borrelo en el *num.*445.con Angelo, Hostiense, Iuan Bautista Asinio, y otros, que no vale el Estatuto que condena à herrar en la cara en pena de algun delito; y que por esto el que hizo en Napoles el Rey Carlos, se abrogò en la costumbre, siendo tenido por demasiadamente severo,è injusto,y por el del Reino en la *l.*6.*tit.*31.*p.*7.ibi: *Algunas maneras son de penas, que las non deven dar a nengun ome por yerro que aya fecho, assi como señalar alguno en la cara, quemandole con fuego caliente,ò cortandole las narizes, nin sacandole los ojos, nin dandole otra manera de pena en ella, de que finque señalado. Estores, porque la cara del ome fizo Dios a su semejança: è porende nengund Iuez non deve penar en la cara: antes defendemos que lo non fagan. Ca pues Dios tanto lo quiso honrar, è enoblecer, faziendolo a su semejança, non es guisado, que por yerro,è por maldad de los malos sea desfeada, nin desforpada la figura del Señor*; Aloysio Novarino *lib.*3.*sacror.selector.cap.*7.*num.*343.Este vso consideròIob quando dixo: *Qui præcepit Soli & oritur,qui claudit stellas, quasi sub signaculo*: Manda al Sol que no salga, y obedece, y guarda las estrellas, como si las cerrasse con su sello, advirtiendo el Maestro Fr.Iuan Marquez *en los dos Estados de la Espiritual Ierusalen,vers.*8.*consider.*3.*fol.mihi* 314. Fray Basilio Ponce de Leon *variar.disput.q.*7. *cap.*2. diziendo: *Denique non solum inanimatis verum est, animatis quoque rebus dominor; signata, vel appensa fuisse ostendam*; executavase en lo animado en las bestias, en el ganado, y en los esclavos, herrandolos con la marca, y sello de sus dueños, para que fuessen conocidos, Alciato *lib.*1.*parerg.cap.*26.Langleo *d.cap.*2. Marcial.*l.*12.*Epigram.*62.

Frons

Frons hæc ſtigmate non meo notanda eſt.

Seneca *epiſt.*45. ibi: *Non enim me cuiquam mancipavi, nullius nomen fero*, y quando ſe hazia ſolo con eſte fin, ſe ponian en lo oculto del cuerpo,en el ombro,ò braço,*l. ſtigmata,C. de fabricenſib.lib.*11.*l.*1.§.8. *ff. de ſerv. fugitiv.* ibi: *Tamdiu autem cuſtodiuntur, quamdiu ad Præfectum Vigilum, vel ad Præſidem deducantur, eorumque nomina & notæ,& cuius ſe eſſe quis dicat, ad Magiſtratus deferantur; vt facilius agnoſci,& percipi fugitivi poſsint,l.locum,*§.1 *ff. de vſufr.* ibi: *Vſufructuarius, nec cõtrariſs quidem miniſteriis, aut invſitatis artificium eius corrumpere poſsit, nec ſervum cicatricibus deformare*; que prueva lo miſmo, conforme a la expoſicion de Conano 2.*comm cap.*6.*num.*4. que dize: *Facultatem eſſe notandi ſervi, dum nec eum quis deformat, nam in occulta aliqua corporis parte notas ſervo inurere, Dominum indicantes,vt oves ſolemus,etiam fructuario fuit conceſſum.*

Los eſclavos delinquentes ſe herravan en la cara, para mayor ignominia ſuya,y terror de otros, de que hablò Auſonio en ſu Epigrama, diziendo:

Tam ſegnis ſcriptor, quam lentus,Pergame,curſor,
Fugiſti & primo captus es in ſtadio.
Ergo notas ſcripto toleraſti Pergame vultus:
Et quas neglexit dextera,frons patitur.

y Plinio *lib.*18.*cap.*3.que por eſto les llamamos gente de cara eſcripta:*Nunc eadem illa vincti pedes,damnatæ manus,inſcripti vultus exercent*; Apuleio *de Aſino Aureo, lib.*9. tratando de eſclavos: *Tunc litterati frontes*, Langleo con Iuvenal, Theophilo, y otros *dict.cap.*2. Pedro Greg.*lib.*31.*Syntagmat.cap.*35. el Maeſtro Fray Iuan Marquez *en el Governador Chriſtiano,lib.*1.*cap.*2.*fol.*11. Navarrete *Diſcurſo Politico* 39. con Ciceron, Seneca, y Plinio, Fr.Baſilio Ponce *dict.cap.*2. con Plutarco, Vegecio, y otros, Iuſto Lipſio *de milit.Roman. dialog. vlt.* A eſto atendiò el Apoſtol San Pablo, teniendoſe por eſclavo de Ieſu Chriſto, diziendo 6.*ad Galatas:De cætero nemo mihi moleſtus ſit, ego enim ſtigmata Domini Ieſu in corpore meo porto*;romancea eſtas palabras el Maeſtro Fray Iuan Marquez *en la Eſpiritual Ieruſalen,verſ.* 2.*conſider.*4.*fol.*500.diziendo:*En lo demàs no me ſeais moleſtos, que la S,y Clavo de Ieſu Chriſto mi Señor, en los dos carrillos me la hallareis eſcrita.* Cõviene en la ſuſtancia Fray Baſilio Ponce *dict.cap.*2. *Cuiſado qũe por hierro,è por maldad de los malos ſea desfeada, nin deſtor-*

pada la figura del Señor; averla ignorado, es gran descredito suyo, *l.* 2. *ff. de orig. iur.* ibi: *Turpe est Patricio & nobili viro, & causas oranti, ius, in quo versatur, ignorare*, Antonio Fabro *en la Iurisprudencia, tit.* 1. *princip.* 4. *illat.* 2. Camillo Borrello *cons.* 23. *num.* 37. Bobadilla *lib.* 5. 3. *num.* 26. Osualdo *en las notas à Donello, lib.* 21. *cum litt. B.* Y si conforme a lo que se deve entender, supierõ lo que dispone averla quebrantado, en menosprecio de la inmunidad, y reverencia que se deve a la Iglesia, y de la obligacion que tuvieron de bolverlos ilesos, contraviniendo a su devocion con escandalo que se causa, es culpa muy grave.



NO

NOVVS; ET ACCVRATVS INDEX RERVM, QVÆ IN TRACTATV DE CRIMINE PARRICIDII, ET CONCLVSIONIBVS DE VVLGARI, ET PVPILLARI SVBSTITVTIONE CONTINENTVR.

Prior numerus *paginam*, secundus *marginalem numerum* demonstrat.

A

ABDICATIO filiorum ab vsu recessit. *Pagina* 115. *Numer.* 8.

Abdicationem Græci quomodo appellent, *ibidem.*

Abortionis poculum præbens, effectu etiã non secuto, qualiter puniatur. 135. 4. & *seqq.*

Abortus detestatio, *ibidem.*

Abortus crimen inescusabile. 138. 19.

Abortum quæ facit an Parricidij teneatur? 135. 1. & *seq* & 137. 15. & *seq.*

Acheus ab Antiocho qualiter punitus. 49. 28.

Accusatio Parricidij quibus competat, & an rempore finiatur? 166. 4. & *seqq.*

Accursius reiicitur. 38. 1. & 57. 2. & 69. 11. 12. & 84. 32. & 92. 33. & 106. 2. & 113. 35.

Actio malæ tractationis vxori adversus maritum datur. 143. 31.

Adagium. Culleo dignus. 48. 24.
Sardonius risus. 20. 28.
Oculus Caninus. 52. 7.
Cane peius, & angue odit. 56. 34.
Mare proluit omnium mortalium mala. 74. 8. & *seqq.*
Conscientia mille testes. 159. 12.

Adoptionis solemnia verba quæ. 112. 22.

Adoptio dividitur in adoptionem, & arrogationem. 187. 4.

Adoptio liberos nostro imperio subijcit. 194. 2.

Adoptivi filij parricidium committunt. 98. 30.

Adrianus Turnebus laudatur. 40. 21.
Damnatur. 41. 21.

Adulteris nullam pœnam sanxit Lycurgus, & quare. 11. 8.

Ægyptiorum lex in occisores filiorum. 127. 44.

Ægyptij qualiter parricidas punierint. 21. 6.

Affectus quando puniantur, etsi effectus non sit secutus. 151. 1. & *seqq.*

Agesilai dictum de amore filiorum. 129. 55.

Alcmæonis parricidium, & eius causa, & furiæ, & iudicium Deorum. 18. 14. & 158. 9. & *seq.*

Amnis ex quo bibens in id furet vt sibi testiculos amputet. 58. 5.

Amnis quando primum excipere cœperit parricidas. 69. 18.

Amatorij poculi pœna. 136. 5.

Amor patriæ. 102. 21. & *seq* 107. 8.

Amor parentum in filios multis ostenditur. 124. 7.

Anathema quid. 75. 18.

Angeli delirium exploditur. 57. 1.

Angli Gallorum concertationibus delectantur. 59. 20.

Animalia quedã parẽtes occidunt. 67. 12.

Ani-

Animalia quo tempore cœperint culleo cum parricida insui. 51.9.
Animalium, quę cum parricida insuuntur, quæ ratio. 50.1. & *seq.*
Animalia pro suis catulis maximè certant. 1.6. 36. 131.2.
Animalia castrata debiliora reddi. 58.10.
Animalia quæ nimis parentes ament, & colant. 92.33. & *seqq.*
Anulus ferreus cui Adamas inerat in desponsatione dabatur. 140.9.
Anseres Capitolium ab hostibus defenderunt. 56.31.
Antiochus qualiter Acheum punierit. 49. 28.
Antipater crudeliter matrem necavit. 17.5.
Antipelargia quid? 93.38.
Antoninus Pius qualiter parricidam damnaverit. 23.19.
Antonius Augustinus laudatur. 29.7.
Antonius Pichardus Vinuesa laudatur. 142.25.
Apuleius expenditur. 49. 33. & 155. 8. & *alibi sæpè.*
Aqua rerum omnium principium. 72.20. & *seq.*
Aqua fluviali à levioribus delictis Ethnici se purificabant. 73. & *seq.*
Aquæ benedictæ in templorum ostijs origo. 74.8.
Aquæ, & ignis interdictio in deportationem translata. 121.21.
Arbores quasdam infelices, quasdam felices. 40.26.
Arcesilai dictum. 21.2.
Ardieus Pamphiliæ tyrannus, patrem occidit. 17.4.
Aristipi dictum in meretricem. 96.21.
Aristoteles triplex imperium in vnaquaque domo constituebat. 110.3.
Arpagus ab Astyage qualiter punitus. 129.51.
Artaxerxis filij de interficiendo patre conspirarunt. 17.4.
Artaxerxes qualiter filium ob intentatum parricidium punierit. 153.24.
Assyrij pœnam, & præmium pro Dijs colebant. 1.3.
Astyages Persarum Rex, qualiter Arpagum punierit. 129.51.
Asychis Ægyptiorum Regis lex. 79.26.
Athenienses spurios ab ingenuis procul arcebant. 97.23.
Athenienses de sepultura admodum soliciti. 79.25.
Athletæ oculos ad bravium intendunt studiosi ad gloriam. 181.
Auctoris Elogium. 181. *in fine.*
Auctor apes imitatur. 44.1.
Augulli Cæsaris lenitas de parricidij reo examinando. 156.12.
Avidij Cassij memorabile factum. 163. 36.
Aulus Fulvius, cur filiũ occiderit? 111.17.
Ausonij locus exponitur. 125.23.

B

BActriani parentes senes canibus dabant. 20 26.
Baldacus quidam præscriptum patrem impunè necavit. 101.16.
Balduinus damnatur. 29.8. & 66.2.
Barathri descriptio. 48.22.
Besi Peonienſis parricidium, & ejus vltio miraculosa. 19.16.
Bestijs objici, & ad bestias damnari an differat? 70.23. & *seq.*
Bruta inter se se concordiam gerunt. 6.20.
Bruta multoties puniri, & quare. 5.9.

C

CAij Troiani atrocitas. 178.
Caius Villius culleo cum anguibus insutus, & quare. 48.27.
Caios à Gaudio appellabant antiqui. 142. 21.
Caligari homines qui dicantur. 156.1.
Cambysis crudelitas in Praxaspē. 129.52.
Canis, cur cum parricida insuatur. 52. 2. & *seqq.*
Canes inmundi & obscœni, *ibidem.*
Canes Delum insulam attingere, & Atheniēsium arcem intrare prohibiti. 52.5.
Canes impudentiæ symbolum. 52.7.
Canis fidelissimum homini animal. 53.17
Canis qui Vlyssem agnovit memoria, & ætas. 54.22.
Canis fidelitatis hieroglyphicon apud Ægyptios, & alios. 54.23.
Canum memoriæ, & fidelitatis admiranda exempla. 53.18. & *seqq.*
Canibus tergoribus, cur lares vestirentur. 55.26.
Canes impij, pugnaces, & crudeles. 56.30.

Ca-

Canes rabie perciti nutritores mordent. 56. *ante num.* 17.
Canes matres,& fororesſaliunt,*ibidem.*
Canes à Romanis odio habiti,& quotannis in ſupplicium rapti,& quare,*ibidem.*
Canum nomine furiæ infernales denotabantur.56.32.
Canonico iure quæ pœna imponatur parricidis.83.21.
*Cap.Raynutius,de teſtam.*explicatur.185.15.
Capitale ſupplicium bonorum omnium publicatio ſequebatur.162.11.
Capitolium anſeres ab hoſtibus defenderunt.56.31.
Caracallæ Imp.fratricidium.147.23.
Carceris perpetui pœna quando in vſu. 83.24.
Carceris pœna graviſsima eſt.83.25.
Carcer ad cuſtodiam,non ad pœnã.83.23.
Carceris deſcriptio cũ Caſsiodoro.84.28.
Carcer,mala manſio.83.25.
Cardiani qualiter Miltozytem Tracem punierint.128.48.
Carolus Septimus Francorum Rex filium, qui in eum conſpiraverat,pepercit.154.29.
Carolus Sigonius damnatur.30.14.
Caſsiodori elegans de parentum amore in filios epiſtola 93.41.
Caſsiodori loci emendantur, & referuntur.3.21.& 35.37. & 85.28.& 93. 41. *& paſsim.*
Catelianus Cotta reprehenditur. 29.5. & 47.15.
Catonis locus explicatur.45.19.
Cæſius Rhodiginius reiicitur.75.18.
Cæſaris Baronij Cardinalis Illuſtriſsimi laus.76.25.
Cæcrops Athenienſium Rex cur duplicis naturæ fuiſſe diceretur.97.13.
Cœlum pro aere.77.1.
Cæpolæ opinio notabilis.101.18.
Cæphalus vxorem imprudenter occidit, & qualiter punitus.159.18.
Ciceronis loci exponuntur,& expenduntur. 26.14.& 46.13.& 50.4.& 53.14. & 68.10.& 70.3. & 84.34. & 89.1. & 92. 30. & 102.22. & 105.16. & 107. 16. & 112.21.& 117.34.& 137.14. & 155.2. & 158.11.
Ciconiarum pietas admiranda.92.34.
Ciconiæ pietatis cultrices appellatæ,*ibid.*
Clementia interdum eſt nociva. 6. 19. & 155.1.
Clerici qualiter ob parricidium puniantur.83.21.
Clitemneſtra, cur ab Oreſte filio occiſſa. 158.7.
Cogitationis pœna in foro exteriori, nemo patitur.75 1.1.& *ſeq.*
Cognatio dividitur in cognationem, & arrogationem.187.5.
Coheres militis ſecundus eſt ordine ſcripturæ,& loco.187.11.
Columnæ lectariæ Romæ vſus. 104. 8. *in margine.*
Conatus in atrocioribus criminibus perfecti ſcœleris inſtar obtinet.151.5.& *ſeq.*
Conditionis trigemina ſpecies explicatur.208.2.
Confeſsionem parricidij proprio ore delinquenti, neceſſariam non eſſe contra plures.155.5.
Coniecturæ,è quibus eliciantur. 208. 11. & *ſeq.*
Coniuges nihil habent quod inter eos commune non ſit.142.26.
Coniuges ſe invicem plus diligunt quam filios.140.7.
Coniugum quanta ſit corporum, & animorum coniunctio.139.1.& *ſeq.*
Conſanguinei, & collaterales an parricidij teneantur.144.1.
Conſanguineorum,& affinium amor maximus eſſe debet.145.11.
Connanus damnatur.128.11.
Conſcientia mille teſtes.159.11.
Conſtantinus vxorem,& filium, quomodo,& cur interfecerit.134.22.
Conſtantini parricidia à populo notata, & quomodo.134.22.
Conſtantinus Imp. expiationem nullam parricidij,niſi per Baptiſmum invenit. 134.23.
Conſcij criminis an,& quando Parricidij teneantur. 148.1.& *ſeq.*
Conſtantini Harmenopuli lex in Parricidas.22.12.
Contraria in eodem ſubiecto,nemo coniunxit.192.17.
Corraſsij, & Mantuæ emendatio reiicitur.39.11.& *ſeq.*
Cornelij Taciti loci.28.22.& 36.19.& 78. 13.& 160.24.
Covarrubiæ opiniones damnantur. 55. poſt 27.& 66.6.& 69.14.
Crimina atrociora, ſepulturæ privatione vindicantur.78.14.

Cri-

Crimina fere omnia, excepto parricidio post 20. annos extinguuntur. 167. 17. & seq
Crisantas, cur à Cyro laudatus. 92. post 28
Criminosi arbore infelici suspensi. 40. 26.
Christus Dominus, cur flagris affectus ante Crucem. 35. post 10.
Crudelitas maxima, est pœnam differre. 82. post 18.
Cullei supplicium, quis primum passus apud Romanos. 25. 3. & seq. 48. 23. & seq.
Cullei supplicium parricidis, an legibus, an moribus irrogatum 27. post 18.
Cullei supplicium an lege Pompeia inductum. 29. 3.
Culleus quid, & ex quo factus. 42. 4.
Culleola quæ. 43. 15.
Culleus quot vrnas caperet. 43. 22.
Culleus pro vagina, & in obscœnis. 43. 23.
Culleus propria parricidarum pœna. 44. 1. & seq.
Cullei mentio in parricidarum supplicio apud quos latè. 44. 2.
Cullei pœnam apud alios, quam apud Romanos in vsu fuisse. 48. 26.
Culleo dignus dictus per metaphoram quilibet scœleratus. 48. 24.
Cullei pœna adulteros aliquando punitos. 49. post 33.
Cullei pœna an hodie in vsu, & apud quos. 81. 1. & seq.
Cullei pœnam ab Aula recessisse hodie qui putent. 81. 5. & seq.
Cullei pœna ad quos extenderetur. 121. 21.
Cyanes, & Medulina Patres à quibus stupratæ erant interfecerunt. 158. 5.
Cybeles Sacerdotes cur Galli dicerentur. 58. 5.
Cymonis in patre sepeliendo pietas eximia. 79. 26.
Cynosarges apud Athenienses locus vbi spurij alebantur. 97. 29.
Cyrenenses Leandrum fratricidam culleo insuerunt. 48. 27.
Cyri caput à Tomiri culleo sanguine pleno inclusum, & quare. 49. 31.
Cyrus Chrysantham, cur laudaverit. 92. post 28.

D

DAmatria filium quod ignavus esset occidit. 133. 16.
Damnati ad mortem antea virgis cædebantur. 34. 1. & seq.
Damnatorum facies ex more velari. 47. 15.
Debitorum apud Ægyptios sepultura impeditur. 79. 27.
Decimationis supplicium quale. 5. 4.
Deiotarus plures filios occidit, & quare. 132. 10.
Delicta, cur publicè puniantur. 3. 19.
Delicta pœnis coercenda. 3. 21.
Delicta involuntaria qualiter puniantur. 160. 21. & seq.
Delicta ob pecuniam facta graviora censentur. 136. 10.
Delinquere alios qui patitur quando videatur delinquere. 148. 4. & seq.
Delphines multum filios amant. 126. 37.
Delphines sepulturam curant. 80. 28.
Delubrum quid apud veteres. 74. 9.
Demosthenes, quod filij mortem non luxerit, ab Æschine reprehensus. 127. 41.
Deos duos Demosthenes constituebat Pœnam, & Beneficium. 1. 3.
Deus Iudex. 4. 29.
Deus peccata punit, non Iudex. 4. 28.
Deus conscientiam scæleris etiam damnat, & corda iudicat. 153. 22. & seq.
Dicta ab alijs non repetenda. 94. 44.
Dictator quem vellet etiam in dicta causa occidere poterat. 117. 37.
Dies termini in termino non computandus. 191. 8.
Dies incœptus pro completo habetur. 191. 6. & 7.
Difinitionis vtilitas commẽdatur, earum farragines improbantur. 187. *ante nu.* 1.
Diogenes, cur Cynicus dictus. 53. 9.
Diogenes Cynicus sepulturæ curam momordit. 79. 20.
Diogenis dictum in filium patris contemptorem. 92. 31.
Diogenis dictum in meretricis filium. 97. 22.
Dionysius matrem, & fratrẽ occidit. 18. 9.
Divisionis vtilitas commendatur. 187. *ante num.* 1.
Dolon quid. 39. 5. & seq.
Dominis non licèt in servos vltra modum sævire. 122. 27.
Draconis leges severæ, & verè Draconis. 2. 9.
Duarenus damnatur. 29. 9.

E

EChetus filiæ oculos confixit, & pœnâ apud inferos. 151.4.
Educatio quantum proficiat. 109.33.
Elementa omnia naturali iure communia. 72.10.
Eleusina sacra. 75.20.
Emancipare filium cogitur pater nimis severus. 115.11.
Epaminondas, cur filium interfecerit. 103.35.
Episcopum qui occiderit, an teneatur parricidij. 106.2.
Epitaphia parentum in filios amorem denotantia. 126.35.
Erecthei facinus egregium. 103.38.
Erisichthon filiam ob famem vendidit. 114.39.
Eriphiles à filio Alcmæone quare occisa. 159.9.
Erixonis ob filij necem supplicium. 120.9
Error nullus tam magnus, qui suos non habeat Auctores. 51.13.
Ethnici aqua fluviali à levioribus delictis se purificabant. 73. & *seq.*
Eva, cur ex costa, non ex pede, aut capite Adami facta. 142.24.
Eucratides Bactrianorum Rex, à filio crudeliter discerptus. 16.18.
Eunuchi debiliores sunt. 58.9.
Exagoni cuiusdam historia, qui inter viperas securus erat. 65.26.
Excesisse verbum quomodo accipiendum. 191.6. & 7.
Exempli mali quæ sunt gravius puniri debent. 5.6. & *seq.*
Exheredatio vltimum fulmen patriæ potestatis est hodie. 115.10.
Exhæredari qui iustè potest, potest etiam secundum communem citra parricidij pœnam occidi, Auctor contra. 121.12.
Exhæredatos substituere possumus. 194.10.
Exheredati emancipati videntur. 194.11.
Exilium quis in carcere implere potest. 64.29.
Expiationum variæ formæ. 74.12.
Expiatrix Sacerdos. *ibidem.*
Exponentes filios qualiter puniantur. 104.1. & *seq.*
Exponere filios quando permitterent Romani. 104.6.
Exponentes filios qualiter punirent Thebani. 104.6.
Exponere filios Romanis frequentissimum. 104.10.
Exposíti filij an parricidij rei esse possint. 104.1. & *seq.*
Extraneis hæres non datur. 194.12.
Extranei parricidæ opem, vel consilium ferentes, an, & quando parricidij teneantur. 148.2. & *seq.*

F

FAbius Fabricianus matrem ob patris vindictam occidit, & absolutus est. 157.4.
Facie qui canem refert impudens. 52.8.
Facies damnatorum ex more velabantur. 47.15.
Famis dolor miserrimus. 113. *post* 37.
Famis causa qui filios comederint, aut vendiderint. 114 38. & *seq.*
Favor in odiū non retorquendus. 192.15.
Fel, cur non adhiberetur in Iunonis Pronubis sacris. 142.20.
Festi Pompei loci recensentur, & emendantur. 8.1. & 23.22. & 39.14. & 42.2. & 58.6. & 147.29. & *alibi passim.*
Fideicōmissum verbis fideicommissarijs deficientibus haud reperietur. 192.20.
Fideicommissum est gravamen. 192.27.
Fideicōmissa ex voluntate pendent. 208.8
Filij an in omnibus obedire parentibus debeant. 91.17.
Filij, cur in sacris parentum esse dicantur nova ratio conani. 91.21.
Filij apud Romanos Deorum Penatum, loco parētes mortuos habebant. 91.24.
Filij multa parentibus debent. 91.27.
Filij naturales an parricidij teneantur, & an spurij, & incestuosi. 95.1. & *seq.*
Filij incestuosi an debeant ali aparentibus. 98.32.
Filij adoptivi an parricidij rei sint. 98.30.
Filij qui parentes prodiderint. 17.2. & *seq.* 100.11. & *seq.*
Filij expositi an parricidium committant. 104.1. & *seq.*
Filij parentes etiam malemeritos amare, & colere debent. 124.14.
Filij cur ita dicti. 129.7.
Filij philtrum humanæ mentis. 125.19.
Filij cur participes, & condomini paterno-

norum bonorum dicantur. 128. 46. & *seq.*
Filij intestato hæreditatem capiunt. 183. 6. & *seq.*
Filij dicuntur res patris. 189. 10.
Filij naturales in patria potestate non existunt. 195. 13.
Filiæ Danai sponsos interfecere. 141. *post* 17.
Filijs fam. cur pecuniæ mutuæ ex S. C. Macedoniano dari non possint. 19. 20.
Filijs naturalibus substituere an pater possit. 193. 14. & *seq.*
Filiorum qui parentes occiderint, exempla plura. 17. 1. & *seq.*
Filierum quorundam pietas in parentes. 100. 12. & *seqq.*
Filiorum mortem conspicere grauissimum tormentum parentibus. 128. 46.
Filios qui ob patriæ salutem occiderint. 102. 33.
Filios multum amant parentes, & quare. 123. 3. & *seq.*
Filios instituere hæredes, dulce est officium parentibus. 124. 17.
Filios qui contemnit, aut odit, probus esse non potest. 127. 40.
Filios seruare non est tanta pietas, quantum facinus occidere. 131. 3.
Filios iam hodie in paternos inquirere annos. 19. 18.
Filius patrem pulsans qualiter punitus. 24. 30.
Filius eorundem sacrorum cum patre particeps. 55. 27. & 91. 23.
Filius eadem persona cum patre. 91. 27.
Filius delinquens à patre iudicibus oblatus, an mitius plectendus. 117. 28.
Filius, & consanguinei, vsque ad quartum gradum tenentur reuelare conspirationem in patrem factam. 149. 12.
Filius ex alieno pendet arbitrio. 190. 17.
Filius partem à lege destinatam in patris bonis habet. 209. 1. & *seqq.*
Fiscus, an, & quando bona parricidæ occuper, & quid de bonis interfecti quæ ad parricidam perventura essent. 163. 15. & *seqq.*
Flagellatio apud Romanos semper vltimum iupplicium antecedebat. 34. 5. & *seq.*
Flagellum in quo Dolon inest quid apud Vlpianum. 39. 10.
Flagellis olim cædebantur parricidæ, hodie non. 38. 1. & *seq.*
Flagris, aut virgis seruos cedi non tiues. 36. 22.
Flagrorum plura genera apud Romanos. 37. 31.
Folliculus Lupinus, quid apud Ciceronem. 47. 14.
Folliculus Lupinus, cur parricidis obvolutus, *ibidem.*
Folliculorum ludus. 48. 23.
Forcatuli opiniones reijciuntur. 52. 1. & 59. 13. & 65. 1. & 65. 14. & 118. 46. & 121. 19.
Formicæ sepulturæ curam habent. 80. 28.
D. Francisci Mediceï laudes. 124. 179. 182.
Francisci Sancij Brotensis laus. 74. 17.
Fratricidium graue crimen est, & in parricidium incidit. 146. 14. & *seq.*
Frater querelam habet turpi institura persona. 204. 5.
Frater vnde dictus. 147. 8.
Fraterna coniunctio maxima est. 146. 14 & *seq.*
Fratrem marito, & liberis præposuit Lucretia. 147. 19.
Fructus fideicommissi quales restituendi. 202. 11.
Fructus in fideicommissaria restitutione veniunt. 201. 1.
Furijs, cur asini Parricidas fingant Poetæ. 138. 11.
Furiosi in tutela agnatorum. 160. 25.
Furor an excuset parricidium. 160. 26.
Furor superueniens delictum sana mente patratum excusat. 161. 29.

G

GAlli, cur dicerentur Deæ Cibeles Sacerdotes. 58. 5. & *seq.*
Galli viperis etiam mortui adversantur. 59. 14.
Galli pugnacissimi sunt. 59. 13.
Galli domus imperium inter se se dimicando quærunt. 59. 15.
Galli impij sunt in parentes, & matres saliunt. 60. 23.
Galli, cur noctu cantent. 61. 27.
Galli in liberos, & vxores vitæ, & necis potestatem habebant. 112. 25.
Galli, & Germani quomodo hodie parricidas puniant. 81. 7.
Gallus cum parricida, cur insuatur. 60. 22.

Gallus Gallinaceus, cur, & quis dicatur. 57.3.& *seq.*
Gallorum certamina apud varias gentes, 59.15.
Gallorum ludus carnis privij tempore vn de originem traxerit. 59. *ante* 16.
Gallorum natura carminibus explicatur. 61.28.
Gallos nimis vxorios esse, & sobolis studiosos. 61.27.
Gallilæi latronis crudelitas. 122.11.
Gentes quædam senes parentes ex more occidunt. 20.24.
Gentes variæ qualiter parricidium puniant. 211.& *seqq.*
Glossa *cap. 1. de testam.* fallitur. 194.37.
Gnæi Dolabellæ iudicium. 157.1.
Græci qualiter puniant parricidas. 22.11.
Gregorius Lopez Glosator partitarum laudatur. 150.15.
Grues Ibici Poetæ interfectores detexerunt. 19.17.

H

HEcatæ fœminæ aconitum invenit ad patrem occidendum. 17.2.
Herculis parricidium, & insania. 75.20.
Hercules Eleusinis sacris à parricidio expiatus. 75.21.
Hæreditas pupilli viventis venditur. 190. 21.
Hæreditas viventis non datur. 190.22.
Hæreditas filiorum parentibus debetur. 203.1.
Hæreditas hodie quomodo, salva Iustiniani sanctione. 190.25.
Hæres mortem defuncti non vindicans, eius successione privatur. 164.21.
Hæredis onus levandus, non præmendus. 192.22.
Hæres secundus, est secundus cohæres. 187.9.
Hæres secundus à milite datus, non est substitutus. 187.10.
Hæres extraneis non datur. 195.12.
Hippopotamus matrem salit, & patrem necat. 60.2 .& 67.14.
Hispani qualiter parricidium hodie puniant. 82.17.& *seqq.*
Hispanos parricidas canibus dare falso quosdam docere. 82.12.
Homeri laudes. 109.37.
Homicidij definitio. 135.4.
Homines aliquos non mortem formidare, sed genus mortis. 7.26.
Homines sine ratione Socrates *simias* vocabat. 66. *post* 2.
Homines esse quibus venenata animalia non nocent. 65.25.
Homine imperito nihil iniustius, & quare. 87.4.
Homines quousque vivere præsumantur. 89.24.
Homines hominibus natura coniungit, & sibi adversare nefas. 6.20.& 66.2.
Homines quando in vitia declinare cœperint. 2.11.
Horatius exponitur, & citatur. 1.1.& 9.23 & 22.15.& 36.26.& 53.11.& 141. *post num.* 17.
Horatius quam pœnam putaverit dignam parricidis. 22.15.
Hostes vltra necessitatem non occidendi 92.28.
Hostes publici, & perduelles quibus priventur. 78.15.
Hottomannus reprehenditur. 29.5.& 34. 3.& *alibi pluries.*
Humaniores litteræ, quantum ad studium Iurisprudentiæ conducant. 87. *post nu.* 1.

I

IACOBI Cuiatij opiniones damnantur. 26.10.& 29.10.& 70.24.& 116.17.& 118.44.& 167.19.
Idiotarum est sicuti facilè convinci, ita difficilè compesci. 87.3.
Idomeneus filium immolavit, & qualiter punitus. 111.16.
Idus Martiæ, cur parricidium dictæ. 108. 19.
Imperatores quidam pro aere, aqua, vmbra, sole, vectigalia exegerunt. 72.13.
Imperium triplex in vnaquaque domo constituebat Aristoteles. 110.3.
Impuberes testari nequeunt. 189.4.& 191 2.& quare. 5.
Impudentiæ symbolum canes. 52.7.
Inauditus quis diceretur. 117.28.& *seqq.*
Indi parentes senes occidunt. 20.24.
Indicta causa, nemo damnari poterat. 117 32.& *seqq.*
Ingenui est animi fateri per quos profeceris. 36.21.

Infernales f
bantur.5
Infelices
morie
125.2
Infepu
tu
Inft
y

700

Infernales furiæ eorum nomine denotabantur.56.34.
Infelices censebantur parentes, quorum morientium oculos filij non operirent. 125.27. & seqq.
Infelibus nunquam quiescere credebantur.80.35.
Infirmus patronum cum vellet fratrem, recusavit deffen.208.11.
Institutio quomodo species substitutioni contraria explicatur.187.2.
Insanus frater marito, & liberis antepositus.147.19.
Interpretatio ex iure sumenda.196.25.
Intestato decedit cõtra cujus tabulas petita est bonorum possessio, ac si quærella fregerit testamentum.198.22.
Inventa aliorum qui reformat sibi gloriam quærit.33.36.
D. Ioannis Velæ laus.82.16.
Israelitæ filios occidere poterant.112.26.
Iubilare quid apud Romanos.23.23.
Iudices qui peccata non puniunt, graviter peccant.4.30. & seq.
Iudices pœnas fere omnes arbitrarias effecerunt.81.3.
Iudex qui iniustè subditum occidit an parricidij reatur.106.6.
Iudicis officium in quo consistat.161.32.
Iulius Cæsar parricidium qualiter punierit.23.17.
Iulij Pauli sententiarum locus exponitur. 32.27. & 33.38. & 113.32.
Iulius Manfuetus per errorem à filio occisus.160.24.
Iulij Cæsaris mors 108.19.
Iunonis Pronubæ sacra, cur dempta felle animalium celebrarentur.142.20.
Iura quomodo tractanda.81.1.
Iurisconsulti purè, & circumcisè loquebantur.39. *in prine. pag.* & 65.16.
Iurisprudentiæ conducunt humaniores litteræ.87. *post num.* 1.
Ius alterius, nemo imminuere potest.192 16.
Ius Civile Papirianũ, & Flavianum.33.36.
Iustus Lipsius laudatur.35.10.
Iusiurandum per salutem filiorum solemne, & gravissimum erat.125. *post* 23.
Iuvenalis loci.6.20. & 45.9. & 46.10. & 66 10. & 67.11. & 99.45. & 131.8. & 137.13 & 152.18.
Ixion socerum interemit, & eius expiatio.76 *post* 27.

LEGES, ET CAPITA, QVÆ EXORNANTVR, ET EXPLICANTUR in hoc Libro.

EX DIGESTO VETERI.

L. 2. §. deinde ex his, ff. de orig. iuris, illustratur. 31.18.
L. 2. §. deinde cum ærarium, de orig. iuris, exponitur. 8.11. & 9.19.
L. patre furioso, de his qui sunt sui, exponitur. 28.25.
L. si ex plagis 52. §. 1. ad leg. Aquiliam, expenditur, & emendatur. 38.4.
L. sanctum, ff. de rer. divis. exornatur. 40. 17.
L. nõ omnium, de legibus, exornatur. 50.5.
L. minime, de relig. & sumptibus funerum, exornatur. 78.17. & 102.21.
L. liberorum. §. non solent, de his qui not. infam. expenditur. 78.17.
L. quod si nulla, de relig. & sumptib. funer. exornatur. 79.23.
L. an vsusfructus, de vsufructu, exornatur. 89.23.
L. veluti de iustitia & iure, illustratur. 90. 4 & 102.24.
L. vt vim, de iustitia & iure, illustratur. 91. 25.
L. adoptivus, de ritu nuptiarum, exornatur. 96.11.
L. 4. & 6. de in ius vocando, expenduntur. 96.8. & 15.
L. vulgo, de statu hominum, illustratur. 96. 16.
L. minor, §. pater de evictionibus, intelligitur. 113.31.
L. fin. quæ res pignori, intelligitur. 113.33.
L. Divus de offic. Proconf. latè exornatur. 135.3.
L. 1. de ritu nuptiar. & similes explicantur. 138.1.
L. 1. de donation. inter virum & vxorem, exornatur. 143.28.
L. 1. in fine, quod quisque iuris, exornatur. 151.3.

EX

EX DIGESTO INFORciato.

L. 2.& l.liberto de obſeq.parent. & patronis à liber. exponitur,& exornatur.24.31.& 90.8.
L.Iuriſconſultus, §.parentes de gradibus, & affin.& ſimiles exponuntur.88.16.
L.4. de curatore furioſi, expenditur, & exornatur.95.7.& 159.15.
L.necare 4.de lib.agnoſc.exponitur.104.8
L.fin.ſi aparente quis manumiſſ.fuer.latè exponitur,& emendatur.115.11.
L.2.in fin.de bon.eorum,exponitur.103.7
L.ſi ab hoſtibus.§.fin.ſolut.matrimon.latè exponitur.164.22.
L.2.§.fratris,ſi quis aliq.teſt.prohibuerit, expenditur.164.25.
L.in ſuis de lib.& poſth. exponitur.111.9. & 125.21.
L.Centurio.15.de vulg.& pupill.latè enodatur.182.& *ſeq.*
L.2.§.prius de vulgari,expenditur.197.9. & *ſeq.*
L.deducta 18. §.pen. ad Trebell. exornatur.202.8.& *ſeq.*
L.huius 45.de vulgari,explicatur.206.11.
L.Lucius 85.de hæred. inſtit. expenditur. 208.4.

EX DIGESTO NOVO.

L. vlt.de Parricidijs,exponitur.167.9.
L.pœna ad leg. Pompei. de parricidijs, exponitur per totum librum, ſed præcipuè *pag.*25.2. & 27.18.& 26.8.& 31.22.& 35.10.& 38.1 & 68.1. & 69.21. & 121.22.& 181.& 144.6.
L.1.ad leg.Pompei.exponitur.29.1.& 31. 23.& 32.30.& 111.12.& 121.21.& 144.4. & *alibi paſſim.*
L.hos accuſare, §.item legis de accuſat. expenditur.31.24.& verſ.Item nec lex. 88.14.
L.veluti 7.de pœnis,illuſtratur.36.20.
L.in ſervorum 10.de pœnis,illuſtratur.36. 30.
L.milites agrum in princ. de re militari, explicatur.37.37.
Et in §.deſertorem.116.25.
L.abſentem,§.ſolent de pœnis,exornatur. 83.23.
L.ſi diutino de pœnis,exponitur.84.30.
L.2.de receptatorib.exponitur.101.6.
L.ſi adulterium, §.liberto de adulter.illuſtratur.100.2.
L.poſtliminium de captivis illuſtratur.103 36.
L.lege Cornelia de ſicarijs, exponitur. 107.7.
L.Attilius Regulus,de donat.expenditur, & exornatur.109.34.
L.Patri 20 de adult.expenditur.111.10.
L.2.de ſicarijs,latè exponitur.117.28.
L.1.de requir.reis,exornatur.118.40.
L.Divus ad leg.Pompei. de Parricid.latè, & nove explicatur.120.12.
L.marito,de adulter. explicatur. 122. 25.
L. Divus, & l. mulierem, de ſicarijs,latè exponitur.135.3.
L.Cicero,de pœnis,latè exponitur. 136.7.
L. ſed eſt ſciendum, ad leg. Pompei. de parricid exponitur.143.37.
L.vtrum cum ſeq.ad leg.Pompei.de parricid.latè exponitur.148.1.
L.nihil 15.ad leg.Cornel.de ſicarijs,exornatur.148.4.
L.2.ad leg.Pompei. de parricidijs,exponitur.149.10.
L.parricidij,ad leg.Pompei.de parricidijs latè exponitur.162.1.
L. in fraudem, de iure fiſci, exponitur. 162.3.
L.cum ratio in fine, de bon. damnat. expenditur.164.23.

EX CODICE IUSTINIAneo.

L. Quærela, C.de falſis,latè exornatur. 160.7.
L.vn.C.de ingrat.liber.exponitur.25.32.
L.vnic.C.de his qui parent.occid. 29.10. & 33.39.& 63.9.& 69.18.& 87.5.& 123.1.& 144.1.& 151.5.
L.conſenſu, C.de repud. expenditur.37. 31.& 143.31.
L.fin.C.qui bon.ced.poſſunt, expenditur. 38.3.
L.incredibile,C.de pœnis,latè exornatur. 83.22.
L.omnes,C.de pœnis,illuſtratur.84.29.
L.filia, C.de patria poteſt. exornatur.90. 10.
L.liberi,C.de inofficioſo,expenditur.90.11.
L.2. C.de infantib. expoſ.latè exponitur. 104.3.

L.pa-

L.patrem,C.de nuptijs,exponitur.105.13
L.fin.C.de patria potest.exponitur.111.11
L.2.C.de patrib.qui filio.distrax.exponitur,& emendatur.113.35.
L.abdicatio, C. de patria potest. exornatur.115.8.
L.vn.C.de emendat. propinquo. exornatur.115.3.
L.si quis in suo,§.legis,C.de inof. expenditur.138.19.
L.lex quæ tutores, vers. Lex enim, C.de adminitt.tur.expenditur.140.6.
L.vnic.C.de malefic.& mathemat. exornatur.152.10.

EX CODICE THEODOSIANO.

L.4.C.quorum appellationes non recipiantur,exponitur.152.7.

EX INSTITUTIONIBUS.

§.Alia deinde,inst.de public.iudic. exponitur.29.3.& 30.17.& 31.22.& 115.3.& 123.2.& 144.1.& 155.5.
§.fin.inst.de nupt.illustratur.96.17.
§.1.inst.de patria potest. intelligitur,& à calumnijs quorundam defenditur.112.27.
Princip. inslit. de satisdation. exornatur.81.2.

EX AUTHENTICIS.

AVthentic. de incest.nuptijs, illustratur,& emendatur.92.33.

EX FEUDIS.

CAp.1.§.similiter, quibus mod.feud. amitt.expenditur.164.28.

EX LEGIBUS VVISIGOthorum.

LEX Vvisigothorum de abortus pœna refertur.136.2.

EX LEGIBUS LONGOBARdorum.

L.1.2.& fin.de parricid.in legibus Longobardorum latè exponitur.165.30.

EX IURE CANONICO, & Decreto.

CAp.Moyses el 32. quæst.2. latè exponitur 135.2.
Cap.consuluisti 20.q.5.exponitur.136.12
Cap.admonere 33.q.2.expenditur.141.17

EX DECRETALIBUS.

CAp.1.& 3. de purg.vulg. exponitur. 165.32.
Cap. ex tuarum, de purgat. canonica, & similes exponuntur *ibidem*.
Cap. Raynutius, de testamentis, explicatur.185.15.

EX IURE HISPANO.

L.8.tit.12.part.7 exponitur per totum librum.
L.4.Tauri exornatur.163.18.
L.1.tit.21.& l.46.tit.23.lib.8. Recopilat. expenduntur *passim*.

L

LAcedæmoniorum ius non scriptum, 190.14.
Lacedæmonij cuiusdã apophtegma. 4.30.
Laici iure Canonico qualiter ob parricidium puniantur.83.21.
Lares caninis tergoribus vestiti,& quare, 55.26.
Laudicis immanitas,& parricidia.132.14.
Lectorum benevolentia crysis, & curiositas describitur.179.
Lege Tribunitia lata exoleverunt cæteræ, 189.13.
Legislatores omnes,cur in supplicijs constituendis invigilarint.1.4.& 2.5.
Legislatores,cur pro Dijs habiti.2.11.
Legibus non egent boni.11.3.
Leges interdum peccata admonent, potius quam tollunt.11.4.
Leges sæpè languent,consenescunt,& moriuntur.13.4.
Leges aliquando mutari oportet, & quare.13.5.& *seqq*.
Legibus singulis, delictis singulis occurri non potest.21.1.
Lege Mosayca, qualiter puniatur parricidium,22.9.

Leges Vvisigothorum, qualiter puniant parricidas. 22. 13.
Leges sacratæ quæ. 24. 27.
Legem sæpè pro more, & consuetudine posui. 26. 12.
Leges posteriores interdum nihil novi addunt, sed priores exoletas renovant. 32. *in princip.*
Leges Porcia, & Sempronia Civium tergo conservabant. 35. *ante* 12.
Legati cur Sancti. 40. 17.
Legum Patritarum auctoritas, & maiestas. 82. 13.
Leges 12. tabul. Bibliothecæ omnium Philosophorum appellatæ à Cicerone, *ibid.*
Leges Solonis variæ. 97. 29. & 104. 7.
Legis Corneliæ de sicarijs pœna quæ fuerit. 121. 21.
Legislatores pœnas delictis, quomodo constituere debeant, 72. 17.
Leones homicidi in Africa crucifixi. 6. 13.
Lex Numæ declaratur. 8. 4.
Lex Tribunitia prima declaratur. 8. 5.
Lex Servij Tullij latè declaratur. 23. 16.
Lex Licinia. 31. 26.
Lex Cornelia quid induxerit circa parricidarum supplicium. 29. 5. & 31. 22. & 26.
Lex Pompeia de Parricidijs quando lata, & quid circa Parricidarum supplicium induxerit. 29. 9.
Lex horrendi carminis apud Livium quę. 34. 5. & 40. 26. & 47. 17.
Lex Ægyptiorum indebitores non solventes. 79. *post* 26.
Lex Civilis naturalia iura tollere nequit. 95. 2. & 100. 5.
Lex Romuli antiquissima, exponitur. 111. 8.
Lex quid sit. 2. 12.
Lex Platonis in occisores filiorum. 127. 43.
Libertatis favor plura induxit. 193. 30. & *seq.*
Liberorum appellatio quos comprehendat. 88. 13.
Lictorum virgæ ex qua arbore, & cur ligatæ 41. 21. & *seq.*
Licurgi dictum, & factum notabile. 66. 14.
Licurgi nullam pœnam sanxit adulteris. 11. 8.
Ligneæ soleæ, & cur parricidis expositæ. 47. 21.
Loquaces viperis similes. 55. 23.
Lucius Hostius primus apud Romanos patrem occidit. 14. 13.
Luciani elegans locus refertur.
Lucij Bruti amor in patriam. 102. 33.
Lucretij locus. 60. 24.
Lugeri qui apud Romanos, & sepeliri non possint. 78. 15.
Lusitani qualiter parricidas punierint. 22. 8.

M

Macedones qualiter punierint parricidas. 22. 7.
Magistri in ius, sine venia vocari non possunt. 108. 30.
Malitia à legibus semper punitur. 112. 28.
Malorum correctio salus Reipublicæ. 1. & *seq.*
Manlius Torquatus, cur filium interfecerit, & eius severitas. 103. 35.
Mantuæ Emendatio rejicitur. 39. 11. & *seq.*
Manus qui sibi inferunt sepultura interdicuntur. 78. 17.
Marcij Popilij Lenatis iudicium. 137. 2.
Marcus Tullius Duumvir à Tarquinio cullleo insutus, & quare. 25. 3.
Mare pro flumine aliquando sumitur, aut pro alia aquarum congregatione. 69. 12.
Mare expiatorium. 174. 11.
Mari omnia scelera expiabantur. 74. 12.
Mariæ cuiusdam Hierosolymitanę crudelitas. 132. 12.
Et alterius Mariæ parricidia. 133. 17.
Marij egregium facinus. 103. 38.
Marito malo apud Spartanos supplicium imponebatur. 143. 30.
Maritum quæ interfecerit an parricidij rea sit. 136. 1. & *seq.*
Martialis expositus, & ereptus. 54. 20. 23. & 58. 11. & 132. 9. & 133. 25.
Massagetæ parentes senes occidunt. 20. 24.
Mater filios in potestate nō habet, & ideo nunquam filios occidere potuit. 111. 13.
Matrem ob vindicandam patris necem, qui interfecerint, & an licite. 76. 26.
Mater non dicit inofficiosum testamentum filij. 204. 4.
Mater filijs pupillariter substituit. 194. 4. & tutorem dat 5.
Mater tacita pupillari non excluditur. 205. *cap.* 9.
Matrimonium quis primum invenerit. 97. 23.
Maxime verbi significatio. 190. & *seq* 23.

Ma-

Maximiliani Imperatoris ſententia. 7.25.
Medeæ parricidium.131.6.
Mediolanens qualiter punierint parricidas.22.14.& 81.9.
Medulina patrem à quo ſtuprata erit interfecit.158.5.
Memphitę qualiter fortuitos,& involuntarios caſus puniant. 160.22.
Mendacium nullum tam impudens quod teſte careat.51.14.
Meropum pietas in parentes.93.40.
Miles quo iure teſtetur. 187. 3. & quare. *num.* 4.
Milites dum in caſtris agunt liberius teſtantur.199.1.
Milites Romanos vite cædi non virgis, aut flagris,id ad latinos quando extenſum.36.21.
Militum præteritio pro exhæredatione habetur.210.7.
Mileſiarum Virginum hiſtoria.5.8.
Miltozites Trax qualiter à Cardianis punitus,128.48.
Miſericordiæ genus eſt cito occidere.82.18.
Mithridates vxorem qualiter, & quare punierit.154.26.
Mithridates veneno aſſuefecit.153.25.
Monſtroſi partus apud Romanos impunè necabantur.70.1.
More maiorum quæ pœnæ ſumi dicerentur.27.*in fine.*
Mortui cui interdum puniantur.5.5.
Mortem ſibi conſciſcentis, an, & quando valeat teſtamentum.162.8.11.
Mortem ſibi conſciſcere ſemper turpiſsimum fuit.162.6.
Et quæ huius criminis pœna, *ibidem.*162.7.& *ſeqq.*
Mortuorũ nomina in cœna ferali diceban tur,& qualiter mortui lugerẽtur.162.9
Mos pro lege aliquando.26.12.
Mucij Manlij Torquati filius in patrem, quamvis malè merentem pijſsimus. 105.15.
Mulier nimis luxurioſa viperæ ſimiles.65 13.
Murenæ marinæ exemplo coniugalis charitas ſuadetur.141.18.

N

NAtiones aliæ præter Romanos an liberos impunè occiderint. 112.23. & *ſeqq.*
Naturales filij non debent eſſe melioris conditionis quam legitimi.97.24.
Naturalis filius,quomodo filiationem probet.97.26.
Naturales filij interdum plus quam legitimi à parentibus amari.97.27.
Natura omnes filij æquales ſunt.96.13.
Natura exigit beneficia beneficijs penſari.92.29.
Naturales liberi qui,& plura de eis.95.6. & *ſeqq.*
Neapolitani qualiter hodie puniant parricidas.81.8.
Neronis parricidia plura, & eorum reprehenſio populi.17.6.
Nero à parricidijs ſe expiare voluit, nec potuit.75.22.
Nicomedis immanitas in patrem.17.7.
Niconis ſtatua homicidij,damnata,& quare.6.*poſt* 13.
Nocentes qui abſolvit, inocentes tradit exitio.4.32.
Nothi filij qui dicantur.96.14.
Nuptiarum in celebratione cur diceret ſponſa, vbi tu Caius, ego Caia, præter omnes exponitur.142.21.
Nuptiæ iuſtæ filios noſtro imperio ſubijciunt.194.1.

O

OCulos morientium à filijs ex more operiri.125.27.& *ſeq.*
Oedipi parricidium involuntarium, & eius pœna.159.17.
Oppem qui filio dant, vt patrem etiam proſcriptum occidat tenentur.101.17.
Oppius qualiter à filio ſervatur.100.12.
Oreſtis parricidium,& eius cauſę,& furię, & iudicium Deorum.159.14.
Oreſtis à Troecænis expiatus.76.27.
Oreſtes cur Clytemneſtram matrem occiderit.158.7.
Ovidius exponitur,& emendatur. 49. 30. & 70.4.& 71.9.& 73.5.& 114.39.
Et citatur.13.1.& 15.17.& 19.18.& 58.7.& 58.12, & 99.4. & 137.14. & 138.20.

P

PActum de futura ſucceſsione,non magis à filijs, quam ab extraneis factum valere,& quare.19.21.

Paganus solemniter testatur. 196.1. & seq.
Panis cur à Pane non à Cerere nomen sumpsit. 33.37.
Papiniani laudes & epitaphium. 126. 35.
Papiniani I.C. sublime ingenium laudatur. 208.6. & seq.
Papiniani liberum responsum in Caracallam. 147.23.
Parentes filijs simulachrum venerandum. 6.21.
Parentes qui à filijs occisi. 17.1. & seq.
Parentes post Deum colendi. 90.5. & seqq.
Et mortui pro Dijs à Romanis habebantur. 91.24.
Parentes Græcis Dei nomine appellati. 91.20.
Parentes à nullis filijs in ius possunt vocari 96.13.
Parentes impuberibus testamentum cõdunt. 189.6. an ex moribus, *ibi. num.* 8. 11.14 & *pag.* 191.1.
Parentes Romani summo imperio in filios potiebantur. 189.5.
Parentes Romani filios vendere, & occidere poterant. 189.7.
Parentum appellatio quos comprehendat. 145.9.
Parentum nimia potestas in filios quando restricta. 115.1. & seqq.
Parentum qui à filijs proditi sunt exempla. 17.2. & seqq. & 100.11. & seqq.
Parentum spiritualium occissor an reus parricidij. 106.2.
Parentum in filios potestas ex iure naturali descendit. 110.1.
Parentum ius in filios plurius quam in servos, & eos occidere poterant, & vendere. 110.7.
Parentum interest licentiam occidendi filios coangustari. 119.2.
Parentum in filios amor latè ostenditur, & commendatur. 123.3. & seq.
Parentum scelera, cur interdum filij luant. 130.58. & seqq.
Parentum appellatio ad collaterales aliquando extenditur. 144.4.
Parentes qui filios occiderint. 111.16. & 131.4.
Parentes semper optimum pro filijs consilium capiunt, & magis in filijs, quam in se torquentur. 119.3.
Parentes ob filiorum necem quando cœperint parricidij damnari. 123.1.
Et quare. 126. vers. *Quæ cum*, & 131.3.
Parentes quanta filijs præstent, & quemodo omnia eis ex voto parent. 124.8. & seqq.
Parentes iurare per salutem filiorum, & pro ea vota concipere solebant. 125.24
Parentes infelices quibus morientibus filijs oculos non obtegerent. 125.29.
Parentes vt sibi filij superstites sint vota concipiunt. 125.25.
Parentes qui filios occiderint qualiter Platonis, & Ægyptiorum legibus punirentur. 21.6.
Parentes conspecta filiorum, morte maximè cruciantur. 128.46.
Parentes plures filijs superstites esse non sustinuere. 128.46. & seqq.
Parentibus quanta filij debeant. 92.29. & seqq.
Parricidis nullum supplicium leve, & sepè mori deberent si potsibile esset. 21.4.
Parricidæ supplicium nemini misericordiam movet. 7.22.
Parricidæ qui olim dicti, & qui hodie. 8.1. & seqq.
Parricidæ nomen vnde compositum. 8.6.
Parricidium an simplici R scribendum an duplici. 8.7.
Parricidij quæstores olim qui, & quando instituti, & qui eorum numerus, & officium. 9.16.
Parricidæ per abusionem dici cœperunt parentum interfectores. 8. *post num.* 7.
Parricidæ interdum appellati fratrum, & patriæ, aut Principum. 10.26. & 147.24.
Parricidis nullam pœnam indixerunt Solon, & Romulus, & quare. 10.1. & seq.
Parricidæ pro Nothis habebantur apud Persas, & quare. 12.9.
Parricidij crimen incredibile, & monstro simile videtur. 12.11.
Et nullis non pœnis dignum. 89.1. & 155.1. & seqq.
Parricidij pœna quando cœperit, & qui primi ea puniri apud Romanos. 13.1, & seq.
Parricidium qualiter apud varias gentes olim punitum. 21.1. & seqq.
Et qualiter hodie. 82.17. & seqq.
Parricidis natura, & legibus vivere non licet. 21.4.
Parricidij pœna apud Romanos, quæ eius expositio. 24.30. & 25.2.
Parricidium sacrilegio proximum. 26.4.
Parricidæ an Pompeia, an Cornelia lege

puniendi compoſita Iuriſconſultorum pugna.29.1.& ſeqq.
Parricida ſanguineis virgis afficitur, & quæ illæ.40.17.& ſeqq.
Parricidijs cur non profuerint leges Porcia,& Sempronia.35.*ante* 12.
Parricidarum ſupplicium culleus,& plura de eo.44.1.& ſeq.
Parricidæ damnati, cur facies velaretur folliculo lupino.47.14.
Parricidæ cur imponerentur lignææ ſoleæ.47.21.
Parricidæ tanquam bruta animalia puniendi.51.10.
Parricidæ nihil habent hominis præter faciem.66.2.
Parricidas culleo incluſos in mare iactari,& quomodo,& quare.68.1.& ſeqq.
Parricidæ quando in flumen deturbari cœperint.68.10.
Parricidæ ſi proximum mare non eſſet beſtijs,olim obijciebantur.69.21.
Parricidæ portenta ſunt,& monſtra naturæ.70.3.
Parricidæ cur omnibus elementis priventur.71.*in princip.*
Parricidij nulla expiatio.76.23.
Parricidæ cur ita in mari iactarentur, vt illud non tangerent.76.*ante num.*1.
Parricidæ ſepulturam negari,& cur.77.1.& ſeqq.
Et an hodie.78.14.& ſeq.
Parricidæ terram ipſam averſari,& eius rei miraculum.77.7.& ſeq.& 78.11.
Parricidæ apud Hiſpanos priuſquam inſueantur culleo ſtrangulari, & quare.82.17.
Parricidæ hodie flagellis non cæduntur.38.1.& ſeq.& 83.*poſt* 19.
Parricidij nomen,& pœna liberis in primis,qui parentes occidunt convenit.87.5.& ſeq.
Parricidæ in multa peccant.89.1.
Parricidiū vel ipſa quæ inter homines,& cognatione naturali deteſtabile.91.25.
Parricidij naturales etiam filios,ſpurios, & inceſtuoſos teneri.95.1.& ſeqq.
Quin,& expoſitos.104.1.& ſeq.
Parricidij nō tenetur qui quem iuſtè exhæredare potuit, occidit ſecundum communem.120.16.
Parricidium cuiuſdam mulieris, & eius vltio miraculoſa.133.17.
Parricidia Conſtantini.133.*in fin. poſt n.*18.
Parricidij an, & quando teneatur mater quæ partum abegit.135.1.& ſeqq.& 137.15.& ſeq.
Parricidij an teneatur qui coniugem interfecerit.140.10.& ſeqq.
Et quid in ſponſa.143.38.
Parricidij an collaterales teneātur.144.1
Parricidium facilius admittitur quam excuſatur.157.4.
Parricidij an,& quando teneātur conſcij criminis,vel opē dantes.145.1.& ſeqq.
Parricidium intentatum,qui vt perfectū punierint,qui contra remiſſerint.153.24.& ſeqq.
Parricidij vt quis damnari poſsit, quæ probationes requirantur.155.3.& ſeqq.
Parricidij accuſatum ſi innocens reperiatur, abſolvi, ad gaudium Reipublicæ pertinet.155.4.
Parricidij confeſſum,vel etiam tormentis, aut gravibus indicijs convictum, ordinaria pœna plectendum.156.14.
Parricidij crimen nulla excuſatione deffendi.157.1.& ſeqq.
Parricidium caſu, & imprudentia commiſſum,an pœnā mereatur.159.*poſt* 16
Parricidium an furor excuſet.160.25.
Parricidæ teſtamentum,& ſucceſsio.161 *cap.*19.
Parricidæ bona ad quem pertineant, & quid ſi ſint Maioratus,& feudi.163.18.& ſeq.
Parricidij crimen publicum, eiuſque accuſatio omnibus permiſſa.166.1.& ſeqq.
Parricidij accuſatio an tempore finiatur.167.17.& ſeqq.
Parochum qui interfecerit, an reus parricidij.106.2.
Partem filius in patris bonis habet.209.1.quartam.*num.*3.
Partus ante editionem eſt viſcerum portio.194.8.
Pater Patrono in omnibus præfertur.100.8.
Pater in puniendis filijs Deum debet imitari.115.7.
Pater filium durius quam par ſit punire non poteſt,ſed iudicibus offerre debet.117.28.
Pater ſi filium delinquentem iudicibus offerat,an mitius puniendus ſit, *ibidem.*
Pater, & filius ſi rei ſimul ſint filius ante patrem torqueri debet, & quare.129.56.

Pater filij succesionem desiderat, ea deficiente substitutum vocat. 192. 24.
Pater filio quare tutorem dat. 189. 12.
Pater Posthumo hæredem scribit. 194. 7.
Pater familias vti legasit suæ rei ita ius esto. 189. 9. 12.
Patri de alienis bonis testari permittitur. 190. 16.
Paternæ erga filium confidentiæ exemplum notabile. 12. 10.
Patriam qui violat, an, & quando à filio impune occidatur. 101. 19.
Patriæ charitas quanti facienda, & quare. 107. 12.
Patria maior, & antiquior parens. 102. 29.
Patriæ amorem qui filijs, & propriæ vitæ prætulerint. 107. 17. & *seqq.*
Patriæ eversor, an parricidij teneatur. 107. 8.
Patriç potestatis summum ius, & effectus, & cur à Romanis inducti. 110. 4. & *seqq.*
Patria potestas in pietate debet, non in atrocitate consistere. 115. 1.
Patria potestas mitiori vocabulo, pietas dici solet. 115. 1.
Patria potestas vnde profluxerit. 189. 11.
Patronum libertus etiam fideicommissarius in ius vocare prohibetur. 98. 42.
D. Pauli locus exponitur. 11. 5.
Pauli Orosij loci expenduntur, & referuntur. 14. 9. & 27. 16. & 166. 5. & *alibi passim.*
Paupertatis, & famis causa pater filium vendere, & pignori dare potest. 114. 38. & *seq.*
Perdicũ natura admiranda. 94. *ad medium.*
Perduelles sepultura prohibiti. 78. 17.
Pecuniæ causa qui delinquit gravius peccat. 136. 10.
Persæ crudelem dominationem habebant in filios. 112. 24.
Petri Gregorij lapsus. 60. 25. & 66. 2. & 112. 26.
Petri Plazæ opiniones reijciuntur, & furta convincuntur. 52. 1. & 69. 12. & 72. 19. & 106. 1. 6. & 123. 6.
Petrus Faber laudatur. 36. 20. 24. notatur. 154. 29.
Petri Fabri calumnia in Philippum II. Hispaniarum Regem vindicata. 154. 29.
Pœnis servatur tranquillitas Reipublicæ. 1. 1. & *seqq.*
Pœnam, & præmium Deos faciebat Democritus. 1. 3.
Pœnæ, cur constitutæ. 2. 9. & *seqq.*
Pœnas de fontibus sumi quantum interfit. 3 17.
Pœnæ, cur publicæ imponuntur. 3. 18.
Pœnas exacerbari convenit, vbi multis exemplo opus est. 4. 1.
Pœnas de animalibus brutis sumi. 5. 9.
Pœnæ delictis conformes esse debent, & in emendationem hominum constituuntur. 6. 18. & 72. 16.
Pœnæ ferè omnes hodie arbitrariæ. 81. 3.
Pœnæ ignis sagitarum cullei, & similes; non nisi mortuis delinquentibus imponuntur, & quare. 82. 17. & *seq.*
Pœna sanguinis iure Canonico pro nullo delicto infligitur. 83. 24.
Phraatis detestandum parricidium. 17. 8.
Phalangia parentes necant. 67. *post* 11.
Philippi II. optimi Maximi Hispaniarum Regis memoria, à calumnia Petri Fabri vindicatur. 154. 29.
Piacularis hostia. 74. 15.
Pietas virtutum omnium fundamentum. 90. 5.
Et vultu læditur. 7. 22.
Pietas æqualis debetur omnibus parentibus. 159. 15.
Pietas in parentes multis ostenditur. 100. 12. & *seqq.*
Et naturali ex iure descendit. 95. 1.
Pietatis templum quo loco à Romanis conditum. 101. 14.
Pilatus quod Christum Dominum occiderit, an fuerit parricida. 108. 24.
Pisidas parẽtibus *quasi Dijs libavit.* 91. 15.
Plato qualiter puniendos iudicaverit parricidas. 127. 43.
Platonis loci insignes. §. 24. & 7. 24. & 17. 4. & 21. 1. & 90. 6. & 127. 43.
Plagiarij, & compilatores alienorum librorum reprehenduntur. 36. 20. & 94. 45. & 123. 6.
Plauti locus difficilis exponitur cum Lambino, & alij citantur. 41. 34. & 45. 5. 6. & 68. 4. & *passim.*
Plinij vtriusque loci. 1. 3. & 6. 13. & 36. 21. & 40. 22 & 41. 31. & 43. 14. & 51. 14. & 76. 7. & 101. 14. & 115. 6. & *alibi passim.*
Plautius Silvanus, cur Romæ damnatus. 143 32.
Plorare quid significet, quid proquiritare. 23. 23.
Pluralis pro singulari sepè ponitur. 63. 10.

Poncia duos filios veneno necavit. 131.8.
Polignotus qualiter inferos descripserit. 26.4.
Polypi parentes necant. 67. *post* 13.
Posthumi favor eum natum considerat. 194.9.
Posthumius Tiburtius, cur filium interfecerit. 103.35.
Prateius damnatur. 29.5.
Praxis omnia melius docet. 81.2. & *seqq.*
Præceptoribus quantum debeatur, & an qui eos occiderit parricidij teneatur. 108.26.
Privilegium amittit qui eo malè vtitur. 115.13.
Probationes in parricidij crimine quales. 155.3. & *seqq.*
Properare fata quid sit. 88.12.
Proscriptus pater, an à filio impune occidatur. 99.1. & *seq.*
Proscriptis alimenta, & alia quæ naturalis iuris sunt debentur. 108.
Pfylis, & Marsis venena nō nocent. 65.25.
Ptolomeus Philopatera cognominatus, qui patrem primus occiderit. 17.3.
Pubertas 12. in fœminis 14. in masculis anno clauditur. 191.4.
Pubertas facultatem testandi affert. 191.2.
Pubertas aufert parentibus facultatem substituendi pupillariter. 191.3.
Pubertatis vltimo die testari quis potest. 191.5.9.
Publicius Malleolus primus parricida, secundum aliquos. 14.10.
Puerperæ cuiusdam pietas admiranda erga matrem. 101.13.
Pupilli viventis hæreditas venditur. 190.21.
Purgatio vulgaris qualiter olim fieret. 165.32.
Purgationis vulgaris materiam qui latè tractent. 165.33. *in margine.*

Q

Qvæstorum parricidij officium, & numerus. 9.16.
Quæstiones publicæ de parricidio à quo institutæ. 9.14.
Quæstio Parricidij quomodo habenda. 140.13. *in margine.*
Quintiliani loci citantur, & expenduntur. 4.20. & 5.7. & 21.5. & 26.13. & 63.8. & 71.8. & 77.9. & 79.18. & 140.8. & 140.15. & 150.22. & *alibi passim.*
Quintus Fabius Servilianus, quod filium occiderit parricidij damnatus fuit. 120.10.

R

Reipublicæ status pœnis, & præmijs servatus. 1.1.
Regnum nullum absque parricidio. 16.19.
Regulus insignis captator, & periurus. 125.24.
Res sua ne quis malè vtatur Reipublicæ expedit, licèt libera sit administratio. 116.14.
Restitutio fideicommissaria fructus comprehendit. 201.1.
Romulus, cur leges in parricidas non scripserit. 101.1. & *seqq.*
Romanis quæ pœna in parricidas. 24. 30. & 25.2.
Romani armis, & legibus excelluerunt. 25.1.
Romani Cives, cur virgis, aut flagris cædi non poterant. 36. *post* 21.
Romulus, & Romani qualiter exponentes filios punierint. 104.6.
Romulus an, & quare Remum fratrem occiderit. 147.25.

S

Sabinus à suis auditoribus, vt plurimum sustentabatur. 109.25.
Sacrare quid, & qui sacrati homines, & sacratæ leges. 24.27.
Sacrati homines, cur impunè à quolibet possint occidi, cum reliqua sacra violare nefas sit. 24.29.
Sardi parentes fustibus cædebant vsque ad mortem, & Sardonius risus vnde. 20.28.
Sacrilegi parricidis similes sunt, & quare. 65. *post* 23.
Sacrilegos qualiter punierint Æthiopes. 65. 24.
Sagmen, & sagmineæ virgæ quibus in rebus vsurpatæ. 40.17. & *seqq.*
Sallustij loci. 4.31. & 28.20. & 111.17. & 153.9.
Salmanticensis Vniversitatis laus 181.

Sanguineæ virgæ quæ.40.20.
Et quę sagmineę,& saligneæ.39.9
Sanguinolenti infantes qui dicantur.113.36.
Sanguinis pœna iure Canonico nunquam imponitur.83.21.
Scævola Iurisconsultus, & alij magni viri pila ludebant.48.23.
Scorpiones flagellorum genus.87.38.
Scorpiones parentes necant, & quomodo.67.12.
Scripturæ ordo non attenditur quod hæredes,sed gradus.187.12.
Scylla patrem Nysum prodidit, & perdidit.70.4.
Senecæ loci referuntur,& exponuntur.4.25.& 11.7.& 68.5.& 25.32.& 50.6.& 62.2.& 68.5.& 90.12.& 110.6.& 120.9.& 124.14.& 128.46.& 152.12.& 153.16.& 154.28.
Senectus venerabilis est.99.44.& *seqq.*
Senatusconsultum Plautianum. 104.2. *in margine.*
Sepultura parricidæ interdicti, & quare. 77.1.& *seqq.*
Sepulturam humanitatis ratione mortuis deberi,natura ab omnibus curari,quin, & ab animalibus, aliquando tamen damnatis iusta ex causa interdici,& alia de sepultura.79.22.*cum multis seqq.*
Sepultura an, & quatenus hodie parricidis denegetur.78.14.& *seq.*
Servi in ægritudine à domino destituti liberi fiunt.104.4.
Servus libertatis favore quam poterit consequetur.193.30.& *seqq.*
Severus Imperator Antonino filio, à quo parum abfuit vt interficeretur, pepercit.154.27.
Simiam insui cum parricidis,& quare.65.1.& *seqq.*
Simiæ maximè homines imitantur, nimis complectendo catulos necant.67.12.
Socrates sine ratione homines simias vocabat.66.*post* 2.
Soleæ ligneę quę apud Ciceronem,& earum vsus.47.21.
Solon in parricidas non statuit.11.*post* 7.
Solonis lege, nihil parentibus debebant spurij.97.*post* 28.
Vel qui artem aliquam ab eis edocti non essent.104.7.
Spitamenis Regis vxorem, cur aversatus fuerit Alexander.141.*post* 17.
Sponsam qui interfecerit an teneatur paricidij.143.verſ.Vnde.
Spurios ab ingenuos procul arcebant Athenienses.97.23.
Statuæ aliquando damnatæ, & quare.6. *in princip*
Stephani Pighij sententia reijcitur. 26.9.
Strateſiclea,vt prior filio occideretur tortores rogavit.128.49.
Struthionis avis maxima est erga fœtum oblivio.127.42.
Substitutio est secundi hæredis appellatio.187.1.
Substitutionum species.188.17.& *seqq.*
Substitutiones fieri possunt precarijs, vel legitimis verbis.188.*in fine.*
Substitutio pupillaris vnde profluxerit. 189.11.
Substitutio obliquis verbis filijs non fit,& quare.190.15.
Substitutio quæ excedit metam pubertatis,post id tempus habetur,ac si non esset facta.192.10.& *seqq.*
Substitutio pupillaris pupillorum favore introducta.192.14.& 26.
Substitutio eadem directum,& obliquum ius nequit comprehēdere.192.18.& 19.
Substitutio pupillaris directo facta in codicillis ad obliquam perducitur.193.33.
Substitutio directa ad fideicommissariam non trahitur crebro, & ex more. 194.36.
Substituere ex hęredatis possumus.194.10.
Substituere naturalibus liberis, an pater possit.195.14.& *seqq.*
Substituere filio in adrogationem dato possumus.195.18.
Substituere extraneum possumus,& si postea eum in nepotis locum adrogaverimus.195.20.& *seqq.*
Substituere ex intervallo quis potest.196.24.
Substitutio compendio à milite facta post pubertatē quo iure valeat.199.2.& *seqq.*
Substitutio expressa quæ.203.2.
Substitutio directa pagani in codicillis inflectitur ad fideicommissariam.184.13.
Suetonij Tranquilli locus de confessione parricidij in dubium vocatur.155.6.
Et alij citantur, & expenduntur. 34.9.& 46.12.& 75.22.& 78.16.& 108.19.
Superstitiosi qui,& vnde dicantur.125.31.
Supplicia quæ apud Romanos in delictis atro-

atrocioribus vſurpata. 6. 14. & *ſeqq.*
Simmachi loci. 7. 26. & 13. 3.

T

TAbulæ pupillares qua cautela fiant. 190. 20.
Tabulæ pupillares legitimis, & adoptivis filijs exarantur. 191. 7.
Tabulæ ſecundæ infirmato teſtamento quibus in caſibus vireſcant. 198. 17.
Taciti, & expreſsi eadem vis. 206. 7.
Tantali parricidium, & pœna. 131. 5.
Tarquetij cuiuſdam parricidium, & ſupplicium. 23. 21.
Telegonus qualiter Vlyſſem patrem occiderit. 160. 23. & 18. 12.
Theodorici Regis filia matrem ſacrum Domini corpus ſumentem interfecit, & qualiter punita fuerit. 23. 20.
Theophili ratio probatur. 51. 11.
Terentij loci exponuntur, & citantur. 23. 24. & 36. 22. & 53. 10. & 72. 22. & 87. 4. & 125. 20. 25. & *alibi paſsim.*
Terra communis omnium mater. 77. 4.
Teſtatoris voluntas attendenda. 192. 21.
Teſtator impubere extincto ſubſtitutum deſiderat. 192. 24.
Teſtator anguſtiores cancellos ſubſtitutioni pupillari aſsignare poteſt, non laxiores. 193. 34.
Quid iure Pontificio, *num.* 35.
Teſtamentum quid. 189. 1. 2.
Deſiderat animi iudicium, *num.* 3. ideo impuberi teſtari non eſt datum *num.* 4.
Teſtamentum filij idem, ac parentis. 190. 18.
Teſtamenti tempus ad inſtitutionem; mortis ad effectum attendimus. 196. 23.
Teſtamentum filij quibus nominibus nuncupetur. 196. 2. 5.
Teſtamentum non fieri irritari, ve paria ſunt. 198. 16.
Teſtamentum damnati ad mortem, an facere poſſent, & quid hodie. 162. 12.
Tertulliani loci citantur, & expenduntur. 70. 26. 79. 21. & 104. 10. & 115. 7. & 130. 62. & 138. 10. & 153. 21.
Thebanorum lex adverſus eos qui filios exponerent. 104. 9.
Thius, Hiſpane Thio vnde dictus. 91. 20.
Thomyris culleo ſanguine pleno Cyri caput inſui iuſsit. 49. 31.
Tiberius Graccus vxoris vitam propriæ præpoſuit. 143. 33.
Tigris quantum filios amet. 126. 40.
Titi Livij locus expenditur. 112. 19. Et alij citantur. 9. 14. & 13. 7. & 14 10. & 15. 14. & 26. 6. & 34. 5. & 40. 15. & 47. 17. & 87. 1. & 112. 19. & 147. 24.
Titus Arius filio parricidium paraſſe cõpertus Auguſto ſuadente pepercit. 154 28.
Triboniani manus ſæpè agnoſcitur in reſponſis prudentum. 344.
Tullia Servij Tullij Romanorum Regis filij deteſtandum parricidium. 15. 14. & *ſeq.*
Tutorem filio, cur pater dat. 189. 12.
Tutor à matre filijs ſubſtitutis datur. 194. 5
Tutores dare, niſi ius patriæ poteſtatis habentes nequeunt. 194. 6.

V

VAlerij locus latè diſcutitur, & emendatur. 25. 3. Alter. 129. 53. Et alij citantur, & expenduntur. 15. 15. 14. & 14. 10. & 18. 10. & 25. 3. & 28. 23. & 34. 8. & 90. 13. & 101. 13. & 102. 32. & 105. 15. & 107. 17 & 146. 16.
Varronis loci citantur, & exponuntur. 28. 21. & 102. 29.
Vendendi filios licentia quando in vſu. 112 29. & *ſeqq.*
Veneni propinatio, etiam non ſecuta morte, pœna ordinaria punitur. 152. 8. & *ſeqq.*
Veneno occidere graviſsimum crimen, & quare. 152. 11.
Verbena herba pura, & ſacra apud Romanos. 39. 11.
Verbi maximè ſignificatio. 190. & *ſeq* 23.
Verba non captanda voluntatem negligendo. 192. 23.
Verbum *ſemper*, perpetuitatem ſignificat. 167. 11.
Vertagus ſolus venatur dominis. 54. 20.
Veſpaſianus, cur Demetrium canem appellaverit. 53. 12.
Virgarum diſinitio, & etymologia. 41. 34.
Virgæ ſanguineæ quo, & cur dictæ, & quæ ſaligineæ, & ſagmineæ, & earum vſus. 40. 17. & *ſeqq.*
Virgis, cur parricidæ afficiantur. 34. 1. & *ſeqq.*

Vil-

Villius Annalis à filio proditus. 18. 11.
Vipera cum parricida culleo insuitur, & quare, & an vna, an plures. 62. 1. & 63. 8. & *seqq.*
Viperæ nascendo parentes necant, hoc à multis negatum à plurimis assertum. 63. 12. & 64. 17.
Vipera apud Ægyptios mulierem viri amplexus nimis appetentem significabat. 63. 13. & *seq.*
Vipera parricidæ hieroglyphicõ, & quod serpentis genus sit, & cur natura, vt parentes necarit providerit. 63. 12. 16. & *seqq.*
Virgilij loci. 24. 30. & 39. 8. & 44. 1. & 52. 2. & 53. 19. & 69. 13. & 73. 3. 4. & 77. 2. & 88. 12. & 146. 14. & 158. 8.
Virginius filiam occidit, & quare. 112. 18.
Vitis cur diceretur supplicium honorare. 37. 32.
Vitiorum facilior imitatio quam virtutum. 16. *post* 18.
Vlyssei canis fidelitas admiranda. 54. 21.
Vlyssem canis qui agnovit memoria, & ætas. 54. 22.
Vocatio in ius quomodo fieret. 96. 8. & *seq.*
Volci fratricidium. 147. 22.
Voluntas delinquendi an, & quando puniatur. 151. 3. & *seqq.*
Voluntas potius quam verba attendenda. 192. 23.
Vrnæ & amphoræ sparteæ aliquando, & in quem vsum. 42. 8.
Vulcani templum apud Ethnam canes ab immundis, & obscœnis custodiebant. 53. 15.
Vulpanseris avis solicitudo pro pullis. 126. 38.
Vxorem qui occiderit an parricidij teneatur. 140. 10. & *seqq.*
Et an qui sponsam. 143. 38.
Vxores in potestate maritorum apud Gallos, & quando filij loco apud Romanos. 139. 2.
Vxorem occidere gravius est quam patrem, aut matrem. 140. 14. & *seq.*
Vxores mariti amare, non severè tractare debent. 142. 20. & *seq.*
Vxores qualiter collendæ secundum Catonem. 142. *in princ.*
Vxor ob sævitiam malæ tractationis actionem habet adversus maritum. 143. 31.
Vxores apud aliquas nationes maritis mortuis sibi mortem conscivit. 143. 35
Vxorum appellatio quando ad sponsas trahatur. 143. 39.

Z.

ZOilus quis, & quæ eius mors. 109. 38.

INDICE DE LOS TRATADOS, MEMORIALES, y Papeles que se contienen en este volumen.

I. Diligens, & accurata de parricidij crimine disputatio, duobus libris comprehensa, quorum prior pœnas huic sceleri constituras exactissimè explicat; posterior, qui eis subdantur non minori cura pertractat.

II. Decem conclusionum manus ex nobilibus Iurisconsultorum, Cæsarumque responsis in leg. 2. leg. verbis civilibus 7. leg. Centurio 15. ff. de vulg. & pup. & leg. precibus 8. Cod. de impub. & alijs sublt.

III. Memorial, ò Discurso informativo Iuridico-historico-politico, de los derechos, honores, preheminencias, y otras cosas, que se deven dar, y guardar a los Consejeros honorarios, y jubilados; y en particular si se les deve la pitança que llaman de la Candelaria.

IV. Memorial, y Discurso de las razones que se ofrecen para que el Real, y Supremo Consejo de las Indias deva preceder en todos los actos publicos al que llaman de Flandres.

V. Papel politico con lugares de buenas letras, sobre la variedad de los dictamenes de los hombres, assi en el juzgar, como en el discurrir acerca de qualquier cosa.

VI. Papel Iuridico, è instancia Fiscal con los bienes, y herederos del Governador Don Francisco Vanegas, Cabo que fue de las Galeras de Cartagena; sobre si se pueden seguir, y sentenciar contra ellos los cargos que quedaron hechos al dicho D. Francisco, aunque èl aya muerto pendiente este pleito: Y generalmente sobre todos los cargos en que se puede inquirir, y proceder contra los Iuezes, y Ministros difuntos, en visitas, demandas, y residencias.

VII. Discurso, y Alegacion en Drecho sobre la culpa que resulta contra el General Don Iuan de Benavides Baçan, y Almirante D. Iuan de Leoz, Cavalleros del Orden de Sant Iago, y otros Consortes; en razon de aver desamparado la Flota de su cargo, que el año 1628. venia à estos Reinos de la Provincia de Nueva España, dexandola, sin hazer defensa, ni resistencia alguna, en manos del Cossario Olandès, en el Puerto, y Baia de Matancas, donde se apoderò della, y de su Tesoro.

VIII. Discurso politico, sobre aver los Alcaldes de la Chancelleria de Valladolid herrado en la cara à vnos Gitanos, que estavan mandados restituir à la Iglesia, con letra que dezia *Ladrones*, &c.

¶ No se ha hecho *Indice general* de las cosas que se contienen en todos estos *Tratados*, *Memoriales*, *Papeles*, y *Discursos*, por llevarle *particular* cada vno en su principio; menos el del Tratado *de Parricidijs*, y las *diez conclusiones de vulg. & pup. subst.* que se ha puesto al fin deste volumen.