

Rey Catholico fuesse natural de Aragon, y Patrimonio de su Corona, aquellos Reinos.

572 Con que mal pudo este Principe entrar en la Concordia transigiendo à su nombre, sobre derechos que por ningun titulo le pertenecian : pues el de Marido de la Señora Reyna Doña Isabèl, no lo pudo transcender à el dominio de las Indias, ni pudieramos con verdad sentar, que aquellos Reinos son accesion de la Corona de Castilla, y no de la de Aragon, si concediessemos en el Quinto Fernando, el derecho con que en la Concordia se supuso. (q)

573 A esto se llega, que para poder aquel Principe haver la mitad de las rentas, y aprovechamientos de las Indias, causados durante el Matrimonio, (cuyo importe se liquidò despues de su muerte, y se mandò por su Albacea el Cardenal Cisneros, traher à estos Reynos, para aplicarlo (r) por el Alma de su Magestad) fue necesario recurrir à la declaracion testamental de la Señora Reyna Doña Isabèl, que lo dispuso, y ordenò así, (s)

§. IV.

COMPRUEBASE POR OTRO MEDIO; la nulidad de la Concordia.

574 LA nulidad de la Concordia de Burgos, por no ser partes legitimas los otorgantes, no se debe tomar solo de parte de los Reies, de que se ha tratado en el Parrafo antecedente; sino es tambien, y no menos principalmente, de parte de los Prelados que intervinieron en ella: porque, ò en fuerza de aquella Concordia passaron los diezmos à las Iglesias, por via de simple solucion del gravamen, y solo demonstrativa, y exemplarmente; ò passaron por verdadera, y Real consignacion, en satisfaccion del mismo gravamen?

Si

575 Si solo passaron por simple solucion, y demonstrativamente, assignando la paga, y satisfaccion annual de los alimentos, y congrua à que estava obligada la Real Hazienda, en el producto, y redito del Ramo de diezmos; tenemos el intento de nuestro Discurso: pues por este titulo queda en el Cedente el dominio de la cosa así assignada, sin que al Cesionario le competa mas que la mera accion personal contra el deudor cedente, ò quando mucho la Real hypotecaria, si se consignan los tales efectos para satisfacer alimentos, (a) y consequentemente pertenecràn à la Corona las Vacantes, como residuos de los frutos assignados para los alimentos, en fuerza de la devolucion, y consolidacion que de ellos se causa con el dominio immanente en el cedente, quando cessan, ò faltan los alimentarios. (b)

576 Al contrario, si los diezmos se cedieron por medio de la Concordia à favor de las Iglesias, con Real, y verdadera consignacion, y no por simple demonstracion; siendo como es de la naturaleza de semejante contrato, no solo el transferir en el acrehedor el dominio de la cosa, que por èl se cede, y consigna, sino es tambien extinguir totalmente la primera obligacion; (c) no pudieron los Prelados de Santo Domingo, y Puerto-Rico transigir, ni concordar en orden à la aceptacion de las dezimas de sus Obispados, admitiendo con vna semejante novacion, y aceptacion de la consignacion in solutum, la Real Hazienda que era responsable en todo, en fuerza de la precedente obligacion, à la sustentacion de los Prelados, Iglesias, y Clero de las Indias, mas que vnicamente por sí, y sus personas; pero no en nombre de sus Successores, Iglesias, y Cleros, como lo hizieron, por no haver sido citados para esta Concordia, ni dadosles à los concordantes aquel poder especial que era necesario, para que

Mm les

(q) La accesion, y perpetua annexion de las Provincias, y Reinos de las Indias, à la Corona de Castilla, además de manifestarlo los titulos deducidos en la letra o. antecedente, y el contexto de la Ley 1. tit. 1. lib. 3. de la Recopil. de Ind. se prueba con estàr mandado por la 1. y 2. tit. 1. del lib. 2. de la misma Recopil. se guarden las Leies de Castilla en Indias, en faltando las municipales de aquel Imperio. Vide Avilès in cap. Prator. Gloss. in princ. Prefactionis. verb. Islas, à num. 1. ad 14. D. Solorz. lib. 4. Politic. vers. Y porque en las de España. Villarroel 2. p. q. 12. art. 4. n. 75. & 76.

(r) Herrer. Decad. 2. lib. 2. cap. 8. in princip. (s) Herrer. ibid. & Decad. 1. lib. 6. cap. 16. in princip. Historia del Cardenal Cisneros, por el Obispo de Nimes lib. 2. vers. Havia tres clausulas, fol. mibi, 180.

(b) Suprà à num. 470. D. Salgad. vbi proxim. cap. 43. per tot. Et cap. 20. n. 7.

(a) Leg. Cum Pater, 71. §. Pater pluribus. ff. de Legat. 2. D. Larrea decis. 14. n. 26. D. Salg. in Labyrinth. 1. p. cap. 10. à n. 5. ad 11. Et n. 32. & 34. D. Olea de Cess. Jur. tit. 7. q. 3. n. 18. & 19.

(c) D. Salgad. vbi proximè, cap. 10. à num. 1. cum Guzmàn de Evictionib. q. 28. per tot.

(d) Quod plures tangit ab omnibus debet approbari. Barboi. *Axioma* 196. num. 18. Plura de hoc in terminis transactionis capitulorum, vide apud Francum *decif.* 2. ibique Addent. Luca de *Decim. discurs.* 3. n. 6. & 7. Et de *Allienat. tom. 7. discurs.* 1. per tot. præcipue num. 4. & 4. Et *discurs.* 3. n. 8. & 9. cum Rebuf. & Rodeano, Et *discurs.* 13. n. 5. & 6. Et *discurs.* 20. à num. 2. Moneta de *Decim. cap.* 5. n. 119. 129. & 131. D. Valenzuela *consil.* 114. à num. 32.

(e) Vide D. Oleam de *Cess. Iur. tit.* 3. q. 13. per tot. Luca de *Allienat. tom. 7. discurs.* 1. num. 142. Et de *Parrochis, discurs.* 26. per tot. Vide Nos infra n. 577. littera h.

(f) Cap. *Sine exceptione*, 52. *caus.* 12. q. 2. ibi: *Episcopus rebus Ecclesie tanquam commendatis, non tanquam proprijs utatur.* Cap. *Non liceat Papa, ead. caus. & quest.* ibi: *Qua lege omnes custodes adstringuntur.* Et ferè per tot. dict. *quest.* Vide cap. *Fraternitatem*, 2. de *Donat.* ibi: *Cum Episcopus, & quilibet Prelatus Ecclesiasticarum rerum sit Procurator non Dominus.* D. Covarr. 2. *variar. cap.* 16. n. 6. verf. *Primum.* Et verf. *Ego vero.* D. Thom. 2. 2. *quest.* 43. art. 8. P. Suarez de *Relig. tom. 1. lib. 1. cap.* 38. Moltaz. *tom. 2. lib. 8. cap. 1. n.* 15. & 16. Et *cap. 9. n.* 16. in *princip.* Vide *leg. 4. tit. 14. Part. 1.* ibi: *Porque no es Señor, mas es como Maiordomo.*

(g) Cap. *Novit.* Cap. *Quantò.* Cap. *Ea noscitur, de His, que fiunt à Prælati sine consensu capit.*
 (h) Cap. *Sine exceptione*, 52. *caus.* 12. q. 7. ibi: *Et cum totius Cleri tractatu, atq; consensu ideligat, irrita enim erit Episcoporum venditio, & commutatio rei Ecclesiastica, absq; combibentia, & subscriptione Clericorum.* Cap. *Placuit*, 51. *ead. caus.* & q. ibi: *Nec Episcopis liceat vendere prædia Ecclesie in consulto Concilio, vel cuncto Presbyterio.* Cap. *Fraternitatem*, 2. de *Donat.* §. *Accipimus*, ibi: *Suis Canonicis in consultis.* Cap. 1. de *His, que fiunt à Prælat.* ibi: *Irrita enim erit Episcoporum donatio venditio, vel commutatio rei Ecclesiastica absque collaudatione, & subscriptione Clericorum.* Cap. *Novit.* 4. Cap. *Quanto*, 5. Cap. *Tua*, 8. Cap. *Pastoralis*, 9. *eod. tit.* Cap. *Nulli*, 5. Et cap. *Siquis*, 6. de *Reb. Ecclesie alienand. vel non.* Cap. *Ut super 8. eod. tit.* quod loquitur in terminis Regalium Decimationum. Et cap. *Possessiones*, 10. *eod.* Cap. *Dudum*, 1. *eod. in 6.* Ubi de Solemnitatibus ad alienationem requisitis. Idem in cap. *Hoc*, 2. *eod. in 6.* ibi: *Abque capituli sui consensu, & Apostolica Sedis licentia speciali erga nullitatem.* Vide dict. cap. *Hoc*, §. *Contratus.* Clementin. 1. & 2. de *Rebus Ecclesie non alienand.* Extravag. *Ambiciose inter communes, eod. tit. per tot.* Trident. *sess.* 25. de *Reform. cap.* 11. Et cap. 4. *sess.* 6. Leg. *Iubemus.* Cod. de *Sacrof. Eccles.* Leg. 1. & 2. *tit. 14. Part. 1.* De Tribus Tractatibus, vide Barbofa in *Votis, lib. 3. vot.* 76. n. 110. Luca de *Canonic. discurs.* 30. num. 1. 17. 18. & 19. cum Cap. *Statuimus*, 2. de *Transact.* Idem Luca de *Præbement. discurs.* 5. n. 8. Et de *Allienat. discurs.* 1. n. 42. Et *discurs.* 3. n. 2. D. Covarr. 2. *variar. cap.* 17. n. 1. Et ibi latè Faria cum pluribus. Totum assertum probatur etiam ex Luca de *Allienat. discurs.* 1. num. 7. & 8. Et *discurs.* 13. num. 23. Et *discurs.* 17. n. 7. Et *discurs.* 18. n. 4. Quod sine requisitis nulla sit alienatio dict. *discurs.* 1. n. 42. 43. 88. & 99. Et *discurs.* 17. 18. & 50. sub num. 16. Et *discurs.* 54. Escobar de *Ratiocin. cap.* 16. per tot. Moltaz. *tom. 2. lib. 8. cap.* 5. n. 20. Tamburin. de *Iur. Abbat. tit. 3. disp.* 3. q. 4. per tot. vide tot. *tit. 4. Part. 1.* P. Reifensuel *tom. 3. ad tit. 10. lib. 3. Decretal. de His que fiunt à Prælat. sine consensu capit.* à n. 12. Et ad *tit. 13. à n. 17.* Pignatell. *tom. 1. consulti.* 136. per tot.

les obligasse, y perjudicasse lo concordado: así por tratarse en ella del interés de todos, y de cada vno igualmente; (d) como por ser en materia grave, y de sumo perjuizio: pues por medio de vna transaccion perpetua, se alterò la futura congrua sustentacion de los Prelados, y Clero, y el dote, ornato, y culto de las Iglesias. (e)

577 No siendo los Obispos antes, ni despues de tomar possession, dueños de los bienes, derechos, ò prehemencias de sus Iglesias, y Clerecia, sino solamente vnos meros Mayordomos, ò Dispensadores, (f) à la manera que los posehedores de los mayorazgos, y feudos; no pudieron los electos para Santo Domingo, y Puerto-Rico, sin consulta, y otorgamiento de sus Cabildos, como Co-administradores que son con los Obispos de los bienes comunes al Capitulo, (g) y sin el precedente beneplacito de su Santidad, vehementemente, manifesta, y vrgente necesidad, especial discusion, y conocimiento de causa, el tratado, ò tratados Capitulares, y demás solemnidades prevenidas por los Sagrados Canones, y Extravagante de Paulo II. (h) con-

cor-

cordar, ni transigir, como lo hizieron, cerca de la acceptacion de las dezimas, y demission de la Real Hazienda sin manifesta nulidad: pues siendo la Concordia, ò transaccion, y lo mismo la consignacion *in solutum*, vn contrato de suio translativo de dominio, y especie de perfecta enagenacion, (i) y por el qual se cassan, extinguen, aborven, y resuelven todos los derechos, y acciones antiguas; (j) està tan defendida por los Canones, à los Obispos, la celebracion de este contrato, pues prerrequiere dominio, que no solo en lo que se puede subseguir perjuizio; (K) pero aun en lo que es cierta, y evidente la utilidad, y hai justa causa, ha de preceder la consulta, y tratado del Clero, la formal, y especifica discusion, y el beneplacito de su Santidad, (l) baxo de cuja jurisdiccion estàn los bienes de las Iglesias. (m)

578 Este beneplacito Pontificio no basta el presuonerlo por el transcurso del tiempo, como presuonemos en otras cosas el titulo, quando ha mediado vna longa diuturnidad; (n) sino que debe formalmente concurrir, y preceder al acto de la enagenacion: así porque es de forma, y substancia en èl; (o) como porque en materia de transacciones Ecclesiasticas, y mas mediando personas Seculares, estàn en su rigida observancia, las disposiciones del derecho comun que las prohiben, no obstante la Constitucion de Urbano VIII. como advirtió la Purpura de Luca. (p)

574 En el acto, y otorgamiento de la Concordia de Burgos, no solo faltaron todas las expressadas solemnidades, (que son de forma, y no de simple requisito en los Sagrados Canones, (q) como de ellos parece) sino es que tambien les resultò à las Iglesias, sus futuros Prelados, y Clero, vna lesion enormissima en sus dotes, y congruas, quanto và de tomar en la consignacion de las dezimas, por solo el hecho de aquellos Obispos, vn efecto contin-

Mm 2 gen-

(i) Luca de *Allienat. discurs.* 1. num. 29. & 42. Et *discurs.* 17. per tot. Et *discurs.* 18. & 19. n. 2. D. Olea de *Cess. Iur. tit. 6. q. 7. n. 22.* D. Salgad. in *Labyrinth.* 1. p. cap. 10. Pignatell. *vbi proxime, num.* 12.

(j) Luca de *Allienat. discurs.* 50. num. 26. Et de *Fideicom. discurs.* 136. n. 6. & 7. *Miscellanea discurs.* 5. num. 2. Et de *Iudicijs, discurs.* 20. n. 9. D. Salgad. *vbi proxime.*

(K) Sunt text. *suprà proxim. littera h.*
 (l) Vide iura *proxim. littera h.* præcipue Extravagant. *Ambiciose, de Reb. Ecclesie non alienand.* Luca de *Allienat. discurs.* 1. n. 45. Et *discurs.* 13. n. 2. & 3. Siendo esta Concordia celebrada en tiempo que las Iglesias estavan huérfanas, pues solo eran electos los Obispos Concordantes, parece que entra de lleno à infringirla todo el titulo de las Decretales: *Ne Sedevacante aliquid innovetur*: sobre cuja inteligencia està bien difuso, y aplicable, el P. Reifensuel en su *tom. 3. ad tit. 9. lib. 3. Decretal, per tot.* Pignatell. *tom. 6. consulti.* 95. per tot. *signantèr num.* 10. & 79.

(m) Cap. 1. de *Novi oper. nunciat.* Et cap. *Ecclesia Sancta Maria.* Et cap. *Que in Ecclesiarum, de Constitut.* Pignatell. *tom. 6. consulti.* 95. per tot. n. 6.

(n) Vide Nos *suprà à n. 152.*

(o) Faria cum alijs, ad *lib. 1. cap. 17. variar. D. Covarr. num.* 26.

(p) Luca de *Canon. discurs.* 3. n. 16. & 17. Et de *Allienat. discurs.* 1. num. 84. *signantèr à num.* 94. ad 98. Et *discurs.* 9. n. 7. & 8. D. Covarr. 2. *variar. cap.* 17. n. 4. verb. *Et licet.* Quando intrat *presumptio beneplaciti Apostolici*, vide Luca de *Allienat. discurs.* 15. num. 5.

(q) Vide text. *suprà num.* 577. *littera h.* præsertim. Cap. 2. de *Rebus Ecclesie, in 6.* ibi: *Forma, & casibus à iure expressis.* D. Covarr. *vbi proxim.* Pignatell. *tom. 6. consulti.* 95. n. 41.

(r) Nos supr. num. 447. Et passim in hoc opere.

(f) Iuxta ea, quæ traduntur à D. Olea de Cess. Iur. tit. 3. q. 13. à num. 14. Et maxime per ea, quæ tradidit Luca de Aliemat. discurs. 1. n. 45. in fin. ibi: Taliter operatur hæc nullitas transactio- num ex defectu solemnitatis quod non solum non transferetur dominium, nec possessio; sed operatur etiam restitutionem fructuum ab initio. Vide eundem dict. discurs. 1. n. 100. & 106. Et discurs. 4. num. 4. Et Antonel. de Loco Legal lib. 1. cap. 3. q. 10. n. 125. Quomodo sit regulanda læsio in rebus Ecclesiæ, vide Lucam dict. discurs. n. 45. in fin. Et discurs. 15. n. 6.

(t) Ad ea, quæ cum Sperelo, & alijs differit Hontalv. de Iur. Supervenient. q. 2. per tot. præcipue à num. 70.

(a) D. Solorz. in Politic. lib. 4. cap. 1. vers. En la qual questio; y vers. Al qual privilegio, y el siguiente; y cap. 12. vers. Pero sin embargo.

(b) Las voces Donacion, Capitulacion, y Asiento, son expresas en la Concordia, como de su inspeccion se havrà reconocido al num. 533. en que la hemos puesto.

(c) Rubric. & §. 1. Infit. de Donat. & eod. tit. in ff. & Cod.

gente, instable, falible, y no equivalente, en lugar de otro perpetuo, solido, y exorbitante que les havia asignado su Santidad, qual era toda la Hazienda Real dimitida por la Concordia: (r) y assi no puede quedar la menor duda en la nulidad de la Concordia por este segundo capitulo, (f) y evidente aun mas que todo, la necesidad del beneplacito Apostolico que no se impetrò: pues es constante, y descubierta el detrimento que los interesados padecieron, capaz solo de repararse con la exclusion de la Concordia. (t)

§. V.

REFLEXIONES SOBRE LOS TITULOS de la Concordia.

580 **S**I sobre cada vno de los titulos con que frecuentemente es señalada, y nombrada esta Concordia por el señor Solorzano, hazemos alguna reflexion; no tardaremos mucho, en descubrir la dificultad de tomar partido con su autoridad, tambien en esta parte.

581 Unas vezes la llama Donacion, otras Transaccion, y otras Concordia, Capitulacion, ò Asiento, y se sirve tan mutuamente de estos terminos el señor Don Juan, quando habla de aquel Instrumento, (a) por haverlos tomado de él mismo, (b) como si tuviesen igual significacion, y valor; en que tambien ha sido perpetua, y sucesiva la conformidad con su doctrina.

582 Que no podemos sin inconsequencia en nuestros principios, reputar el Instrumento de Burgos, como Donacion, es constante: pues siendo el contrato de donacion por su naturaleza, lucrativo, y gratuito de parte del donatario, y extintivo, y abdicativo de dominio, y possession de parte del donante; (c) ni cabe esta total abdicacion de

par-

parte de la Corona Real, como hemòs visto, y se hará mas notorio; (d) ni hallamos que se concivio como totalmente gratuita, y lucrativa de parte de los Obispos concordantes: pues estipularon diferentes Articulos, que parecieron ventajosos à la Corona, y dieron causa à la Concordia: y la donacion como tal, no recibe causa, modo, dia, condicion, ni gravamen. (e)

583 Si la donacion de aquellos diezmos se hizo en cumplimiento de la obligacion de dotar congruamente las Iglesias, à que estaba afecta la Real Hazienda; no es menor la impropriedad de la Concordia, en llamarla merced, gracia, y donacion: porque no haze merced; ni donacion, el que paga lo que debe, ò el que satisface à la pensio, con que se le dexa algo. (f)

584 Tampoco podemos convenir en que fuese transaccion: porque debiendo esta recaher segun su naturaleza, sobre materia dudosa, è incierta, y en que haia, ò se espere litigio; (g) faltò todo en aquel acto: pues ni havia duda, ò incertidumbre en el Patronazgo de las Indias, y derecho dezimal, (que todo estava calificado con Bulas, y possession, sin necesitarse de la contextacion de los Prelados, con quienes ella se asentò, respecto de que havian sido electos en consecuencia de estos mismos derechos los Concordantes) ni sobre ello havian movido, ni podian mover litigio, en que por la misma razon, no fuesen à vn tiempo mismo, reos, y actores de sí mismos, ni en fin podian aquellos Prelados, sin desconocer el indispensable deber de sus officios, negarse à hazer aquello mismo, que concordaron, como en la siguiente Crisis se manifestará.

585 El nombre de Concordia, Capitulacion, ò Asiento, es igualmente improprio de aquel Instrumento. Lo primero, porque para ceder el Rey los diezmos à las Iglesias de San-

(d) Infrà num. 644.

(e) Dict. Rubric. & §. 1. & tot. tit. de Donat. Et ibi communiter Interpretes.

(f) Leg. Si seruo; 84. ff. de Hered. instit. Mantica de Tacit. & Ambig. lib. 21. tit. 4. n. 42. 43. & 51. Et lib. 8. tit. 16. num. 8. Et lib. 11. tit. 10. n. 84. Et lib. 13. tit. 12. n. 12. Et eod. lib. 13. tit. 2. num. 8.

(g) Leg. 1. Et ibi communiter DD. ff. de Transact. D. Matheu de Regim. cap. 7. §. 1. n. 26. D. Larrea Allegat. Fiscal, 26. num. 16. Valeron. de Transact. tit. 1. per tot.