

son mayores, los que à ella se le deben, y no le niegan los que se precian de hijos suyos, como los Colegiales de Santos; como porque el gran lustre de estos, no ha de resplandecer con la ofuscacion de los superiores brillos de su madre: que menos debe responder à los argumentos, que se forman para la subsistencia de los privilegios revocados, quando los que possee, se deben observar indemnes por las mismas consideraciones, que se le objetan; pues persuaden con mas fuerza la permanencia de sus estatutos, confirmados por V. Mag. y vigorizados con la practica continuada desde su antigua promulgacion: pero quando no le sufragaran tan racionales motivos, tiene à su favor los juridicos, que proceden en la manera siguiente.

P U N T O I.

OBSTA A EL COLEGIO DE
Santos la excepcion de cosa juzgada, para
la obtencion de privilegios, en
que insiste.

(1) (A) Solorzan. lib. 3. de Jur. Indian. cap. 3. num. 7. & 8. Cum nihil magis pro-
vidi quique Legislatores, & Rerum publicarum Gubernatores curare debeant, &
soleant, quam ut litibus finis imponatur,
propter damna, incommoda, & dispen-
dia, quae ex illis resultant, & generantur. Cap. Jurgantium de Sent. & Re
Jud. Cap. fine de Dol. & cont. Clem. dis-
pendiosam de Judic. leg. 3. §. 1. ff. de Re-
cept. qui arbitr. cum concordant.

(b) Catus Sil. apud Tacitum, lib. 11.
Annal. in princ. Non minus, quam per
pralia, per lites foventur inimicitiae, odia,
& injuria.

NADA mas aborrecen las leyes en los litigios, que la dilacion. Cuidado es de un recto Principe evitar demoras en las demandas, definiendolas con brevedad. Notables inquietudes influyen, si se prolongan: siembran injurias, y es crecida la cosecha, que cogen de enemistades. (A) No son menores los daños, que en la Republica ocasiona una contienda dilatada, que la sangrienta guerra entre los Soberanos. (b)

2 El medio, que para obviar tantos males excogito la prudencia, fue el de la irrefragable autoridad de la sentencia, y cosa juzgada. Quiso, que por esta

esta tuviessen fin las controversias. No fuera justo, que despues de una legitima decision, que las apaga, volvieran con mas ardor à encenderse. (c) Excediendo sus terminos, se implicaran en muchas dificultades: hizieran inaccesible su arduidad, con que quedaran indefinibles. (d) Los Juezes sentencian, y sus mandatos deben observarse, quando el que por ellos se concibe agraviado, no usa del remedio legal de reclamarlos. (e) En este evento no excede à su vigor, el de la mas sólida verdad: (f) una vez que deciden, dexan indisputable la materia controvertida. Sobre su justicia no permite el Derecho indagaciones: La tiene tan calificada, que solo las consiente para inquirir lo juzgado. (g)

3 Ni aun à esto diò lugar el oraculo de V. Mag. que como tan deseoso de la paz de sus vassallos, quitò el motivo de las inquietudes, que en Mexico la perturbaron. (h) Tuvo presentes los daños, que esta lid avia de occasionar, y aplicò los reparos convenientes en ésta su Real declaracion: (i) Aviendose dudado, ó controvertido (l) sobre la inteligencia de la gracia, (m) que en 15. de Marzo de 1700. bize al Colegio de los Santos de Mexico, y nacido de esta duda diferentes litigios entre este Colegio, y aquella Universidad (cuyo juicio mandé abrir, y está pendiente en esse Consejo) he resuelto para la mas facil conclusion de él, expressa, y clara inteligencia de esta merced, (n) declarar, como declaro, que mi Real animo es, y fue en la que concedí al Colegio, el que goze (o) el titulo de Mayor, y todos los privilegios, y exemptions connexas, y precisamente competentes à este titulo: (p) pero entendiendo esto sin perjuicio de la Universidad (q) en todo aquello, que por los suyos la compete: porque ésta se ha de con-

(2) (c) Casiodor. lib. 1. Var. cap. 1. In im-
mensum trahi non decet finita litigia. Que
enim dabitur discordantibus pax, si nec
legitimis sententijs acquiescit?

(d) L. 6. ff. de Except. Rei Jud. Sin-
gulis controversijs singulas actiones,
unumque judicati finem sufficere, proba-
bili ratione placuit: ne aliter modus li-
tium multiplicatus, summam, atque inex-
plicabilem faciat difficultatem.

(e) Cit. Casiod. lib. 4. epist. 37. Qua-
propter si nobis juventibus judicata cog-
noscitis, nec constat adversarium provo-
casse legaliter, finitum jure negotium in
sua facias firmitate manere.

(f) Leg. Herennius, ff. de Eviët. leg.
Res judicata de Reg. Jur. cap. Quoad con-
sultationem de Sent. & Re Judic. cum
Vulgar.

(g) Valenz. consil. 134. num. 35.
Non est ulterius querendum de iustitia,
aut in iustitia judicati; sed solum an ju-
dicatum sit, ut inquit Bald. in cap. Nihil
de Ele. & est optim. Text. in leg. 1. Cod.
de Cond. indeb. Ubi indebitum repetitur,
nisi ex causa judicati solutum sit, & ut
in simili ait Text. in cap. In istis 4. dist.
Non est querendum de viribus negotij
principalis, sed an res decisa sit per rem
judicatam.

(3) (h) Act. p. II. Edictum Sanctæ Inqui-
sitionis, aliaque instrumenta, per qua
perturbationes ex hac lite ortæ, ac publica
patent scandala.

(i) Regium Decretum 23. Octob. 1707.
sup. cit. n. 18. dum facti narrabam con-
tingentiam.

(l) Controversia, & dubitatio in Re-
gali Consilio fuit deducta, & à Supremo
Rege nostro decisa.

(m) Gratia hec debet intelligi, sicut ab
Imperiali concedente fuit interpretata, ex
patentissimis juribus infra referendis.

(n) Ut hoc concludatur judicium, mer-
cedique debitum sensum tribuat, claris-
simam ejus explicationem Imperator nos-
ter adiunxit: neutiquam igitur contra-
rium effectum debet operari. Leg. Legata
inutiliter, ff. de Adm. legat.

(o) Subsequitur expressissima Regia in-
tentionis manifestatio, omnem delens
dubitacionem.

(p) Connexa dumtaxat, & præcisè
competentia privilegia concessit.

(q) Clausula sine præjudicio Univer-
sitatis intellecta fuit in gratia Collegio
concessa, leg. 2. §. Si quis à Principe, ff.
Ne quid in loco publ. Cap. Super eo de Of-
ficio. Deleg. & signanter ex quadam Rotæ
decisione tradit Barbos. claus. 157. n. 4.

(r) Academia indemnitatē prospexit in statutorum, legum, consuetudinum, quibus regitur conservatione; sic namque dictio quoniam apposita demonstrat: per illam siquidē redditur ratio disponentem movens. Leg. Herennius, & leg. Mulleris, §. Res abesse, ff. de Verb. Sign.

(s) Dictio itaque est continuativa, & determinativa casus precedentis, & restrictiva casus sequentis: Ejus natura est rem concludere: & tanquam accessoria non ampliat, nec immutat superius allegata: necessitatem inducit: & quando lex utitur hac dictione, forma ab ea designata est substantialis. Ex notissimis Juri bus, & DD. docet Barbosa dict. 181. à n. 1. qui etiam dict. 114. adstruit dicti onem, & sic illativam esse, repetitivam, ac continuativam sensus verborum praecedentium, adeò ut verba antecedentia generaliora explicet, atque restringat.

(t) Dictio solùm est taxativa, & limitativa: negativa, & privativa, sicut dictio tantum. Barbos. cit. dict. 378. n. 1. & 5. Dictio tantum includit expressum, & reliqua excludit. Est exceptiva, limitat, restringit, & impedit extensió nem ad non expressa, cit. Doct. dict. 402. n. 2. 3. & 4.

(u) Prerrogativas concernentes titulo, & ab eo physicè inseparables, debet ex hac requisita justificatione, persuadere Collégium: Et ne quis putaret Augustissimum Regem nostrum loqui de qualibet concernentia; illam conjunxit cum physica inseparabilitate, virtute dicti onis &c, hic copulati vè se habentis: ita ut sensus sit, privilegia majoria concernentia, & ab ea physicè inseparabilia, necessario debere justificari, ut illis Collégium gaudere pos sit. Et quippe particula regulariter est conjunctiva, & copulativa: & sic equaliter copulat, ut idem sit de uno, quod de altero ex copulatis, ac ita requirit concu sum copulatorum, sicuti allegatus adstruit. Barb. dict. 110. à num. 3. & num. 9.

(x) Iterum statutorum, legum, consuetudinum Mexicanici Athenaei indemnitatē commendat hec clausula, non aliter, ac antecedens iteratò prerrogativarum cum titulo connexionem exposuit.

(y) Secundum hoc Imperiale decretum obtinuit Academia, anterioris, ut patet confirmativum, easdem continens clausulas, ferèque eodem sermone procedens: & ex hoc sufficiens, ut mens Principis cognoscatur: hæc enim ex geminatis colligitur clausulas, quæ fortius operantur, ubi simul concurrunt. Laudatus Barbos. de Clau. in princ. num. 7.

(z) Ad hoc, supra in facti narratione num. 21. & 22. memoratum conductit.

Servar en los estatutos, leyes, costumbres, y gobierno en que se hallaba, quando al Colegio concedi el titulo de Colegio Mayor: (r) y assi (s) tendrá entendido el Consejo, que este juicio queda abierto, solo (t) para que en él verifique el Colegio, y executorie en justicia todos los privilegios, que, como queda referido, fuesen concernientes, y físicamente inseparables del titulo de Mayor, (u) en todo lo que no fuere interrumpir los que la Universidad gozaba por leyes, estatutos, y costumbres. (x)

4 A este fin reiterò V. Mag. (como si no fuera tan patente) la explicacion de su Real animo en la forma siguiente: Mantengase, y observe lo resuelto en el citado Decreto de 23. de Octubre de 707. en que exprese mi Real mente este punto, quedando abierto el juicio solo para que en él verifique el Colegio, los privilegios, que le tocan, y pertenezcan, como connexos, y proprios al titulo, y gracia, que se le ha hecho de Colegio Mayor, sin perjuicio de los de la Universidad, conservandose esta en sus estatutos, costumbres, y gobierno, como se expressa en el Decreto citado. (y)

5 No podia desear mayor victoria la Universidad: pero la Regia magnificencia de V. Mag. con pleno conocimiento de la causa, y de los puntos suscitos antes, y despues de las dos referidas determinaciones, (z) se dignò de declarar, como declarò, por arreglados los despachos dados à la Universidad, y conformes al Decreto de 23. de Octubre de 707. y conseqüentemente declarò por nulo el auto de 19. de Agosto de 709. por proveido en contrario de ellos, y de su Real mente. (A)

6 Los despachos sobre que recayó esta tercera declaracion, son los en que se mandaron observar las dos antecedentes: (b) Sin que con motivo, ni pretexto alguno se perjudicasse à la Universidad en la observancia de sus privilegios, le

10

yes, constituciones, costumbres, y gobierno, no obstante (c) la concession hecha al Colegio de Santos de el titulo de Mayor, y las Cédulas expedidas en 18. de Marzo, 15. de Junio, 9. de Noviembre, 30. de Diciembre de 701. y 9. de Agosto de 704. cerca de que sus Colegiales se graduassen en aquella Universidad, pagando solo la mitad de propinas, percibiéndolas ellos por entero de los demás, que no lo fuesen; como tambien para que uno de los referidos Colegiales se hubiese de sortear siempre en una de las Consiliaturas de las Facultades mayores; y que el Rector tuviese voto en la provisión de las Cathedras, asignando al Colegio perpetuamente una de las dotadas por la Universidad: (d) y otras cualesquiera ordenes, despachos, y executorias, que se hubieran expedido à favor del Colegio, despues que se le concedió el titulo. (e)

7 Esta Cedula, la determinacion en cuya virtud se expidió, las dos que subsiguieron, definieron las dudas por tantos años ventiladas. (f) Aun despues de su pronunciacion, no se ha conseguido la paz, que V. Mag. desea, y la acquiescencia, que el Derecho pide. (g) Si à el Colegio le pateció ninguna la eficacia de tan justas sentencias, y contra su tenor avia de instar en la consecucion de los negados privilegios; por què diffirió este empeño, que considera de tanta gravedad, è interés proprio? Bien se conoce la mala calidad de la demanda que fomenta. (h) Y à oy no le es admissible, estando decididos los puntos, que controvierte; siendo, como son, los mismos, que de los Autos consta aver antes deducido. (i)

Quando las Reales determinaciones de V. Mag. padecieran algunas ambigüedades, se debieran interpretar, y darseles aquella inteligencia, que ministra

(A) Tertium Regium decretum 12. Martij 1710. fol. 119. p. 2. relatum, quo Scheldula ad favorem Academia, expedite declarationi 23. Octobris 1707. conformes asseverantur, mandatumque de manutene nda privilegiorum possessione, ut potè Regiae voluntati contrarium revocatur, ac prorsus annullatur.

(b) Fol. 67. p. 1. rescriptum 10. Februar. 1708. Pro-Regi Duci de Alburquerque commissum, ubi dat. 21. Novemb. 1707. & prime declarationis littera inseritur: atque ex patentissimis, reproductisque clausulis, quibus ejusdem compaginatur series, ampliis, & amplius Principis appareat intentio. Leg. Ballista, ff. ad Tre bellian. hac præcipua est in omni disposi tione. Leg. Labeo, ff. de Suppel. Leg. cap. Humane 22. quest. 2.

(c) Clausulam non obstantibus, haberem secunda iussionis, ex allegatis à Farinacio probat Salgad. de Retent. 1. p. cap. 3. §. unic. n. 36. qui anteà ibid. n. 22. ex multis suadet: Primis litteris obtemperandum, si clausulas habeant, ex quibus deducatur voluntas libera Principis, absque suggestionibus, & subreptionis præsumptione, cum tales clausulae habeant vim secunda iussionis.

(d) Specificam Collegij rescriptorum; atque exemptionum in ipsis contentarum, præsens facit mentionem: earumdem propterea revocatorum debet existimari, arg. text. in cap. Ceterum 3. §. Si vero, & cap. Pastoralis 14. §. Nos igitur de Rescript.

(e) Non obstantibus, quibuscumque mandatis, rescriptis, & executorijs in Collegij favorem post tituli concessionem expeditis, juvet Rex noster hancce custodi Sanctionem: tulitque omnia, quæ ei aliquo modo obstatre valerent, ex Barbos. clau. 82. n. 4. & cuncta privilegia per Collégium impetrata revocavit: arg. eorum, quæ ab eodem exponuntur clau. 83. n. 19. 22. 23. & 24.

(7)

(f) In supremis Prætorijs per duas sententias cause finiuntur: etiam si apud ea inceptæ sint, leg. 2. & tot. tit. 19. lib. 4. Recop. Idem dicendum de duabus, quod de tribus sententijs conformibus, & sub eisdem regulis, ampliationibus, & limitationibus vigere, tener Salgad. de Rég. Pro teet. 3. p. cap. 16. num. 69.

(g) In Regnis Hispaniarum ubi tres sententiæ desiderantur, duæ supradicto modo conformes statim executioni mandantur. Ex Paz in Praxi, 1. tom. 7. p. cap. unic. n. 113. & seqq. tradit Solorz. de Ind. Gubern. lib. 3. cap. 9. num. 60.

(h) Lis incepta fuit ab anno 1700. in to-

totum, & definitivè decisa per tres superiores Regias sententias. Ultima prolatæ, die 12. Mart. 1710. interlocutoria probationis 14. Decemb. eod. anno, que usq. ad 730. effectum non fuit fortita, in quo per Collegium receptoria Schedula exhibita coram Judice ad probationem deputato; hec ut jacet nonnullis infecta vitijs, initium assumpit. Malam igitur causam fovere videtur, quia disfultit movere judicium, argum. text. in cap. 1. de Frigid. & Malef. & leg. fin. Cod. de His, qui à non dom. manum.

(i) Semper presumitur sententiam decidisse ea, que fuerunt in actis deducta, Valenz. consil. 86. num. 63.

(j) Sententia dubitas declarationem, & interpretationem recipit ab ipsis actis, & processu, ex quibus emanavit... Ambiguitas sententie recipit declarationem ex actis; immò etiam em recipit à libello... Quia sententia intelligitur lata, ex qualitate, & causa in libello deducta, quamvis in eadem sententia non exprimatur, Gloss. in l. Haenim cause, §. 1. ff. de Susp. Tutor. & ex quamplurimis Jurib. & DD. sentit Salgad. de Reg. Prot. 4. part. cap. 8. n. 292. & cap. 12. n. 70. & in 3. p. Labyr. cap. 1. à n. 52. Accedit, quod sententia debet esse conformis libello. Leg. 16. tit. 2. part. 3. Lara de Vt. Hom. cap. 1. n. 58.

el proceso. Solo les fuera adaptable commento el que se tuviera por conforme à los pedimentos, que enuncian los libelos del Colegio, segun la calidad, y causa, que especifican. (j)

8 Es patente en ellos la deducción, y seguimiento de las pretensiones de los privilegios de mitad de Propinas, Consiliatura, Cathedra, y Voto. Es manifiesto, que disputadas estas excepciones, fue V. Mag. servido de expedir el decreto declarativo de su Real ánimo: que en su conformidad librados los despachos à la Universidad, se consultó à su Real Persona, por el exceso, y ampliacion, que en ellos se juzgó: que su Real justificación reproduxo el citado decreto, mandando se observasse enteramente: que aviendose proveído el de amparo à favor del Colegio, su Regia integridad mandó se pusiesen en su Reales manos todos los papeles, è instrumentos tocantes à este negocio: que en su vista, y pleno conocimiento, se dignó por su ultima determinacion declarar por arreglados à su Real mente los despachos de la Universidad, en que se mandaron recoger los del Colegio, anulando el referido decreto de amparo. (K) No podrá, pues, negarse la decision de los puntos mencionados, si no se borran los derechos tan sólidos, que la evidencian. Por ellos es irreivable, è irrefragable el vigor de las tres Sentencias de V. Mag. (l)

9 Siendolo por tan legales motivos, es tambien legitima la excepcion de cosa juzgada, que de ellas resulta. Esta obsta à lo por ellas determinado. Aun para el juicio, que contiene muchos capitulos, dispone el Derecho tenga lugar, respecto de los que en su progreso aparecen controvertidos. (m) Por esto refraga à la insistencia, que se

haze en la obtención de unos privilegios tan claramente ventilados.

(n) Sobre su goze, se versa la question presente. Quietese fundar en la connexion de los privilegios con la mayoría de el Colegio: en que son utiles, y no perjudiciales à la Universidad. (o) Estos propios tan falsos fundamentos tuvo el litigio en su exordio. La exequacion, que con el de San Phelipe de Lima se le otorgò al Colegio, es uno de sus alegados meritos, (p) y el principal, que aora reproduce. El derecho con que le parece instruye su instancia, no se distingue del que juzgó favorable en el principio. Una es la causa por que entonces pidiò, y con que en esta ocasión instaura su pedimento. (q) No ay por ultimo diferencia el dia de oy en la condicion, y estado de la Universidad, y del Colegio, que en aquel tiempo fueron colitigantes: (r) con que menos la avrà en lo justificado de la excepcion opuesta, que se verifica por la concurrencia de estas circunstancias. (s) No menoscabara su rectitud la diversidad de accion, si la huviera (que no se dà) quando es ninguna la variacion de el intento, que se siguiò, al que se sigue, sin que en élse experimente la menor decadencia. (t)

10 Planteolo el Colegio, exceptuando las defensas, que à la Universidad competen. (u) Aora quiete impugnarlas con la demanda formal, que le ha excitado: (x) pero ineficaz para desvanecerlas, como apoyada de aquellas ya juzgadas excepciones. Si por estas no consiguio la victoria, menos le puede alcanzar el triunfo su repro-

(n) Exceptio rei judicata obstat quoties eadem quæstio inter easdem personas revocatur. Leg. 3. ff. de Except. R. f.

(o) Constat ex actis, ex interrogatorio ad probationem, & ex ipsa probatione pro Colegio, sed abduc non probatum.

(p) Fol. 125. p. 1. Prerrogative propriae impetratio propter exequationem concessam. Fol. 137. & 139. Instantia super hoc, eisdem allegatis meritis. Fol. 154. & seqq. Testium informatio de Limensis Academiæ stylo circa materiam nunc controversam. Fol. 143. Cathedra postulatio exequationis ratione ponitur. Fol. 149. Consiliatura introductio, eodem fulcitur fundamento.

(q) Fis suum adstruebat Colegium ex titulo nasci, cui debita putabat privilegia, quemodo persequitur ex capite connexionis, quam persuadere connatur. Prajudicium Academæ dicebat non oriri: idem hodie intendit probare. Ex actis 2. part. & instrumentis, probationibusque missis totum hoc apparebit.

(r) Eadem perseverat Mexicana Minerva, absque ulla status præteriti, ad præsens mutatione sic Colegium non est aliud, nec diversum, ac ante à fuerat, titulo gaudens, absque specificis exemptionibus, quas propter majoriam habere desiderat, experimento defruens, thesim quam adstruit, aut non est verum titulum possidere.

(s) Leg. 12. 13. & 14. ff. de Except. R. f. Cum quaritur hac exceptio noceat, necne: insipiciendum est, an idem corpus sit.... Quantitas eadem, idem jus.... Et an eadem causa petendi, & conditio personarum.

(t) Leg. 5. ff. eod. de eadem re agere videtur, & qui non eadem actione agat, qua ab initio agebat, sed etiamsi alia experiatur, de eadem tamen re... rectè itaque definietur cum demum de re agere, qui prorsus rem ipsam non persequitur. Ceterum cum quis actionem mutat, & experitur, dummodo de eadem re experiatur, & si diverso genere actionis, quam instituit, videtur de eare agere.

(u) Sic allegata, expressa, & deducta in actis, præcipue p. 2. liquido patet faciunt.

(x) Fol. 62. d. p. 2. Litem ex parte Collegij excusatam super eisdem revocatis privilegijs manifestat.