CONSULTA II.

Que contiene dos conducentes al meſmo intento de la antecedente.

DEſpues de la Conſulta antecedente, ſe alegò por parte de los Padres de la Congregacion de Portugal, que la tal pretenſa ſeparacion, era por vna parte contra la regalia del Principe, y que por otra ſeria mas ſervicio de nueſtro Señor, el que la dicha Provincia del Braſil permanecieſſe vnida à la Congregacion de Portugal, que el ſepararſe, y deſvnirſe della Por lo qual ſe me conſultaron las dos ſiguientes dificultades, y con los terminos que ſe ſiguen.

Preguntaſe lo 1. *Si el dividirſe vna Provincia de otra en las Religiones, quando ay cauſa que lo pida, ſea contra la regalia del Principe, en cuyos dominios eſtàn las tales Provincias?*

1 Reſpondo negativamente. Y ſe prueba: Lo vno, porque no ſe hallarà Conſtitucion Regia, ni Derecho alguno, que tal ordene, ò que prohiba ſemejantes ſeparaciones, quando lo dicho conduce al bien de las tales Provincias, à la quietud, y paz de los Religioſos, à ſu mejor govierno, y à la mas pura obſervancia de ſu Inſtituto. *Immo*, ni ay Doctor alguno que en tal caſo diſsienta, ò pueda diſſentir à ſemejantes ſeparaciones, ni por titulo de regalia, ni por otro alguno: antes bien por el contrario ſienten, ſe debe hazer omnino dicha diviſion de Provincias, ſegun los Sagrados Canones, *in cap. Præcipimus 16. quæſt. 1. cap. Vnico, §. Sane, de offic. deleg. Extravag.* y alli la Gloſſa, *verb. Multiplicarat, & verb. Ereximus*; y ſegun el Trident. *ſeſſ. 21. cap. 4. de reformat.* Mandoſio, Rebufo, Barboſa, y Peyrino, que los cita, y ſigue, *tom. 1. de ſubdit. in additament. ad Conſt. Sixti IV. cap. 3. num. 23. in fine*, y otros muchos, que ſe citaron en el primer Alegato, *num. 1.* Luego ſin ley, ſin razon, y ſin derecho alguno que tal diga (*immo*, contra todo derecho, y razon) ſe afirma ſer dicha ſeparacion contra la regalia, y por conſiguiente la tal aſſercion debe ſer deſpreciada omnino; *ex l. Diſſentientes*, ibi: *Nulla præcipit iuris conſtitutio, C. de repud. l. Si vero, §. De viro, ff. ſolut. matrimon. l. Illam, Cod. de collat. Authent. de trient. & ſemiſſ. §. Conſideremus, coll. 3. Extravag. Execrabilis Ioann. XXII. de Præbend.* y de otras: Ergo, &c.

2 Lo otro: Porque aſsi conſta de la praxi en todos los Reynos de los Monarcas Catolicos, en los quales ſe dividen cada dia vnas Provincias Religioſas de otras, quando la cauſa razonable lo pide, ſin que eſſo ſe aya tenido, ni reputado por nocibo, indecoroſo, ò contra la regalia. Y en eſte Reyno de Portugal el Rey Don Juan, de glorioſa memoria, hizo dividir los Padres de la Compañia en dos Provincias ſeparadas, vna en Alenteixo, y otra en la Beyra. Y ſu Alteza, que Dios guarde, hizo dividir à los Aguſtinos Deſcalços de los Calçados. Y tambien los Reyes antiguos de Portugal permitieron, que dentro en eſte Reyno ſe ſeparaſſe la Provincia de San Franciſco de los Algarves, de los de la Ciudad; y la Provincia de la Piedad, de los de la Soledad: y lo meſmo es de otras muchas que ay, como à todos es notorio dentro de dicho Reyno: todas las quales ſe dividieron vnas de otras, aviendo tan poca diſtancia entre ellas, pues eſtàn todas contiguas vnas con otras en el meſmo Reyno. Lo miſmo, y con mucha mas razon ſe halla en las Provincias de la conquiſta de Portugal, y en eſpecial en el Braſil; que por la larga diſtancia ſe han ſeparado las Provincias, que ay alli de las de Portugal, à quienes eſtavan antes ſujetas, como ſe vè en las Religiones de San Franciſco, de la Compañia, y Carmelitas. *Immo*, en las Islas, con ſer menor la diſtancia, ay vna Provincia de S. Franciſco dividida de la de Portugal, ſin que eſto ſe tenga por inconveniente, ni ſe aya juzgado ſer contra la regalia: *Sed ſic eſt*, que la praxi tan vniverſal, y tan antigua, que ay de ſemejantes ſeparaciones, debe ſer el mejor Interprete en la preſente materia, como lo es de las leyes, y los contratos, y en todas las demàs coſas; *ex cap. Cum dilectus, de conſuetud. l. Minimè, l. Si de interpretatione, ff. de legib. l. Quod ſi nolit. §. Qui aſsidua, ff. de edilict. edict.* y de otras. Luego legitimamente ſe infiere de dicha praxi, no ſer lo dicho en manera alguna contra la regalia, ni reputarſe por tal.

3 Lo otro: Porque la ſeparacion, ò multiplicacion de Provincias, dentro de los meſmos dominios, no diſminuye el Eſtado del Principe, ni le quita, ò reſtringe el vaſſallage: antes bien acrecienta la autoridad del Reyno, y la ſoberania del meſmo Principe: porque ſi la preeminencia de la mayoria conſiſte en la Preſidencia, y aquel ſe juzga mayor, y mas ſoberano que preſide à mas, como conſta del Derecho, *in Authent. de defenſ. civit. § Nos igitur, collat. 3.* ibi: *Dicitur maior, qui pluribus præeſt.* El Principe, que tuviere mas vaſſallos, y mas Provincias Religioſas debaxo de ſus Reales dominios, mas ſoberano, y mayor ſerà: luego por eſta parte, antes ſe aumenta, que diſminuye la regalia.

4 Lo otro: Porque como dixo vn Moderno de nueſtros tiempos, las Provincias Religioſas ſon piedras precioſas en las Republicas Catolicas, que adornan las Monarquias con las riquezas ineſtimables de ſu Inſtituto Monaſtico, y con el eſplendor de ſus virtudes, predicaciones, y eſcritos alumbran los Pueblos en el viage arduo de eſta peregrinacion, para caminar à la Patria Celeſtial: y quanto mas Provincias Religioſas huviere, tanto mas ſe conſeguirà eſte fin, que es el principal del hombre. Alientan aſsimiſmo à los Pueblos en los Pulpitos, y Confeſſonarios à la lealtad de ſus Principes, y al debido vaſſallage que ſe les debe: Luego la multiplicidad de tales Provincias, y Obreros tales, antes es en favor de la regalia, que contra ella.

5 Lo otro: Porque ſegun San Geronimo, en la Epiſtola 27. in Epitaphio *Marcellæ*, las Religiones ſon vnas flores eſcogidiſsimas, y hermoſiſsimas, que

exalàn olor ſuave por todo el mundo. Son vnas piedras ſillares del edificio de la Igleſia: en las Religiones tiene la Igleſia ſu armeria; cada vna es vna plaça de armas para defenderla; cada vna es vn muro guarnecido de baluartes (*id eſt*, de Provincias) que reſiſte à los enemigos de ellas: es vn Tercio de Infanteria, y Cavalleria, que ſe opone, y haze frente à los emulos de la Fè: y por conſiguiente, cada Provincia Religioſa conduce mucho à las felicidades, *adhuc* temporales, de la Monarquia Catolica en que reſide. Pues como dize Livio lib. 4. *Niſi fide ſtet, Reſpublica opibus non ſtabit.* Que ſi el Reyno no eſtuviere firme en la Fè, mal lo eſtarà en abundancias temporales: Luego de la doctrina de dicho Santo Doctor, ſe ſigue por ilacion legitima, que quanto mas Provincias Religioſas huviere en vna Catolica Monarquia, avrà mas fragancia en ella, mas variedad de piedras ſillares que la hermoſeen, mas plazas de armas que la defiendan, mas muros guarnecidos de baluartes que la hagan incontraſtable, mas Tercios de Soldados que la hagan formidable al infierno, y à los enemigos de la Fè, y que con ſus ſacrificios, y demàs exercicios eſpirituales la conſigan victoria de los demas enemigos que la impugnen; y por conſiguiente, que abunde *adhuc* en temporales felicidades: Luego la multiplicacion de Provincias, antes es en beneficio de la regalia, que en detrimento de ella: Ergo, &c.

6 Lo otro: Porque aſsi lo indica el Profeta Rey en el Pſalmo 44. quando dize: *Aſtitit Regina à dextris tuis in veſtitu deaurato.* Lo qual ſe aplica, y bien por diſtribucion acomoda à la variedad de Religiones, y Provincias Religioſas, que viene à ſer vn veſtido de varios colores, con que ſe adornan las Catolicas Monarquias: *Sed ſic eſt*, que qualquiera diferencia de color conduce mucho à la variedad, y à la hermoſura que en la variedad ſe funda, *vt ex ſe patet*: Luego la multiplicacion de las Provincias Religioſas antes hermoſea, y adorna la regalia, que lo contrario: Ergo, &c.

7 Lo otro: Porque mientras mas bien governada eſtuviere vna Provincia Religioſa, ſerà de mas edificacion al Pueblo, y de mas ſervicio al Principe, cuya vaſſalla es: pues mientras mas exemplar, podrà mejor comprimir las iras, apaciguar las diſcordias de los vaſſallos, y hazer al Reyno, y al Principe otros muchos Religioſos ſervicios, como por sì ſe es notorio, y por conſiguiente no neceſsita de prueba; *ex Gloſſ. in Clement. Appellanti, de appellat. Gloſſ. in l. Emptorem, in fin. C. de actionibus emptor.* Gratian. *diſcept. forenſ. tom. 5. cap. 925. n. 15.* y otros muchos. Luego conduciendo la ſeparacion de la Provincia que ſe pretende al mejor, y mas Religioſo govierno de la tal Provincia, como ſe ſupone, y eſtà abundantemente probado en otro Alegato, en que ſe ventila exprofeſſo la dicha dificultad; no parece puede aver duda razonable en que la dicha ſeparacion ſea mas en *pro*, que en contra de la regalia.

8 Lo otro: Porque no parece puede aver razon alguna politica, que encuentre à los Monges de la Religion de N. del Braſil, el ſer ſeparados de los de Portugal, quando lo dicho conduce à ſu mejor govierno, y à la mas pura obſervancia de ſu Inſtituto: antes bien es muy conforme à la politica Regia, y à la piedad de los Principes proteger dicha ſeparacion, ſiendo, como es, preciſa para tan juſto, y tan alto fin; quando ay exemplar, como le ày, en todas las Provincias del Braſil, que por la mucha diſtancia, ſe ha juzgado, ſegun politica, por conveniente para ſu buen govierno el ſepararlas de las de Portugal, como en efecto ſe han ſeparado; ſin que eſſo ſe juzgue ſer contra la regalia, ni en diminucion del Reyno, ni de las rentas dèl, ni contra el vaſſallage del Principe, ni contra otra alguna politica razon de eſtado: antes bien al contrario, por eſſe medio parece ſe dilata la grandeza, y amplìa la ſoberania del Principe, ſe autoriza mas el Reyno, y el mejor govierno de las dichas Provincias ſeparadas viene por conſiguiente à ſer en mayor beneficio del meſmo Reyno: *Sed ſic eſt*, que el argumento *à ſolitis* es validiſsimo en Derecho; *ex l. Si quis donaturus, ff. de vſufruct. l. Certe, in fin. ff. de precar. l. Certi conditio, §. Si nummos, ff. ſi cert. petat. l. Quod ſi nollet, §. Qui aſsidua, C. de ædilitio edict. l. Titianus, ff. quod cum eo*, y de otras muchas. Luego ſi en buena razon politica ſe han ſeparado todas las Provincias del Braſil de las de Portugal, à cauſa ſolo de la larga diſtancia, que ay de aquel Eſtado à eſte Reyno, ſin que en eſſo ſe encuentre coſa contra la regalia; mucho mejor ſe debe hazer con la meſma politica la ſeparacion, que pretenden los Monges de N. del Braſil de los de Portugal: pues à mas de la diſtancia, que es la meſma, concurren para eſta ſeparacion otras muchas cauſas, que ſe repreſentan en el otro Alegato, que de juſticia piden, y preciſan à la dicha ſeparacion. Ergo, &c.

9 Lo otro: Porque ninguna razon politica ſe deſcubre contra la regalia, en que el meſmo numero de Religioſos, que conſtituyen vna Provincia, y que por la multitud, ò por la diſtancia, ò por otras cauſas, no puede governarſe bien por vna ſola cabeça, ſe divida, y ſe govierne por dos ſeparadas, è independentes: y ſi no, mueſtreſe qual? Y quando antes bien es eſto en dicha ſupoſicion, conforme à toda buena razon politica, y de mayor ſervicio de Dios, como ſe moſtrarà mas abaxo en el ſiguiente Quæſito Ergo, &c.

10 Y finalmente, lo otro: Porque la parte contraria no prueba en manera alguna, que dicha ſeparacion ſea contra la regalia, ni alega fundamento alguno para ello, mas que el dezir, que lo es: *Sed ſic eſt*, que no baſta que lo diga la parte, ſino lo prueba, como es conſtante de ſuyo, y de ambos derechos; *ex cap. Dilecti, de except. cap. Dilectus 34. de Præbend. Gloſſ. recepta, verb. Dicatur, in l. 1. in princip. ff. ſi quadr. pauper. feciſſe dicat.* Felin. *in cap. Cum dilectus, n. 6. de accuſat.* Iaſ. *in l. Si prius, num. 97. ff. de novi oper. nuntiat.* Pariſ. *conſ. 115. n. 5. volum. 1.* y otros muchos. Ergo, &c.

Preguntaſe lo 2. *Si quando vna Provincia ſe ha dilatado tanto, que, ò por el numero grande de Religioſos, ò por la diſtancia de los lugares, no puede commodamente ſer viſitada; ſerà mas ſervicio de Dios dividirla en dos, ò mantenerla en la inſeparacion antigua.*

11 Reſpondo: Que en tal caſo ſe debe dividir en dos, y que eſſa diviſion cederà en mayor ſervicio de Dios. Aſsi lo tienen Lezana *tom. 3. in Marcmaga-*

Prædicator. circa §.3. num. 11. Peyrino, donde ſe citò arriba *in num.* 1. y otros muchos, que los dichos citan. Y ſe prueba.

12 Lo vno: Porque por eſſa cauſa ſe deben dividir las Parroquias, ſegun la doctrina del Sagrado Cōcilio de Trento *ſeſſ. 21. de reform. cap.* 4. y ſegun los Derechos antiguos, Deciſiones de Rota, y los DD. apud Barboſam, *de poteſtate Epiſcop. alleg.* 68 *n.* 1. Conſulatur Rota, in vna Aquilana: *Nullitatis erectionis*, coram Pirovano, anno 1613.

13 Lo otro: Porque por eſſa cauſa ſe deben dividir los Obiſpados, y las Metropolis, *ex cap. Scitote* 6. *q.* 3. y la dicha diviſion en tal caſo conduce al Divino Culto, y à la ſalud de los Pueblos; *ex cap. Vnico, §. Sane, extra, de offic. deleg.* y alli la Gloſſ. *verb. Multiplicarat*, y *verb. Ereximus.* Y por eſſa cauſa ſe han eſſemptado los Obiſpados del Braſil de las Metropolis del Reyno de Portugal, y ſe han dividido en nueva, y diſtinta Metropoli: y por la miſma cauſa, y razon ſe han dividido las Provincias Religioſas de aquel eſtado de las de Portugal, à que eſtavan antes ſugetas, como es notorio: Ergo, &c.

14 Lo otro Porque la diviſion en ſemejantes caſos, conduce mucho à que florezca mas la obſervācia de la Regla en las Provincias diviſas: como bien Marcancio, en ſu breve Chronologia del Eſtado de la Orden de los Menores, tratando del Miniſtro General Fr. Franciſco de los Angeles, *§. Porro*, y *§. Et quidem*, *pag.* 245 *circa finem.*

15 Y la razon puede ſer: Porque vna Provincia muy dilatada, aunque no ſea por razon de la diſtancia (que eſta aun peſa mas, como deſpues verèmos) ſino ſolo por el incremento de Religioſos, no puede governarſe bien: como lo ateſta el Serafico Doctor San Buenaventura, en el primer tomo de ſus Opuſculos, *quæſt.* 19. *Opuſcul* 16. Pues preguntando: Quales ſean las cauſas: por las quales ſe relaxa vna Religion (lo miſmo avrà de dezir de cada Provincia della) deſcaeciendo de la obſervancia Regular, y vida Religioſa, como ſe vè por experiencia en todas las Religiones? La primera cauſa, que pone para lo dicho, es la muchedumbre de Religioſos, ſugetos à vna ſola Cabeça. Sus palabras ſon: *Cauſæ autem quare communitas in Religione deficit, ſunt magis communes inter alias. Vna eſt multitudo intrantium.* Y luego inmediatamente dà la razon: *Quia multi non poſſunt tàm facile flecti, ſicut pauci. Sicut navis magna difficilius gubernatur quam parva.* Por eſta meſma razon vemos en lo Politico, y Militar dividir los Tercios, y los Goviernos y que el Govierno de Angola ſea ſeparado, y diſtinto del del Braſil, y que vn Exercito ſe divida en Tercios proporcionados: y quando es vn Tercio muy numeroſo, para mejor governarle, le divide la Politica en dos, independentes el vno del otro: Luego *proportione ſervata, & ob paritatem rationis*, ſe deberà hazer lo miſmo en las Provincias de Religioſos, quando ſe han dilatado tanto, que, ò por el crecido numero de Religioſos, ò por cauſa de la mucha diſtancia, no puede vna ſola cabeça viſitarla toda conmodamente, ni governàla como conviene: Ergo, &c.

16 Lo otro: Porque no parece materia çapaz de duda, que ſea mayor ſervicio de Dios, el q̄ la Provincia de los Monges de N. del Braſil ſe govierne por Paſtor diſtinto, que vea los Religioſos de ella, los conozca, y los diſcipline, que no el que ſe govierne por el Paſtor que eſtà en Portugal, que no conoce los Religioſos de aquel Eſtado, ni los meritos, ò demeritos de cada vno de los tales, ni puede vèr, ni acudir, como conviene à dichas Ovejas, à cauſa de la larga diſtancia, y falta de conocimiento: porque es notorio à qualquiera, yà à paridad de los Obiſpos del Braſil, que ſon diſtintos, è independentes de los del Reyno de Portugal, y conviene que lo ſean para el mayor ſervicio de Dios, y mejor govierno de las Ovejas de aquel Eſtado.

17 Y yà porque no puede ſer buen Paſtor, ni apacentar ſus ovejas como conviene, el que no conoce el bulto de cada vna de ſus ovejas, ni las viſita, ni vè, como lo dize la Santidad del Papa Juan XXII en la Extravagante citada arriba, *num.* 1. lo qual ſe tomò de la ſentencia de Chriſto B.N. en aquellas palabras: *Ego ſum Paſtor bonus, & cognoſco oves meas.* Donde la particula *Et*, como bien lo notò Bordon *in Opuſcul. de Antiquit. Tertij Ordinis S. Franc. pag.* 28. *in fine*, ſe puede exponer *illativè* en eſta forma: *Cognoſco oves meas, ergo ſum bonus* Lo miſmo ſe infiere *ex cap. Decernimus, cap. Placuit, & cap. Epiſcoporum* 10. *q.* 1. y del Trident. *ſeſſ.* 24. *cap.* 3 *ſeſſ.* 6. *cap.* 4. *ſeſſ.* 21 *de reform. in omnibus*, y en otras partes: *Sed ſic eſt*, que el General de los Religioſos de N. de Portugal, no conoce à las Ovejas, y Subditos que tiene en el Braſil, ni los viſita, ni los và nunca: Luego no puede ſer buen Paſtor de la dicha Provincia del Braſil, ni governarla como conviene: Luego mas ſervicio de Dios ſerà, que aquella Provincia ſe ſepare deſta, y que ſe govierne por diſtinto Paſtor, que la de Portugal, que pueda aſsiſtir en ella, verla, y viſitarla por sì à ſus tiempos, como lo ordena el Concilio, y que mantenga, como conviene, la Regular diſciplina en dicha Provincia, emendando, corrigiendo, y caſtigando, ò premiando à dichos ſus ſubditos, conforme à los meritos, ò demeritos de cada vno, que podrà conocer, y le moſtrarà la experiencia, ſiendo de la dicha Provincia, y reſidiendo en ella, como por sì ſe viene à los ojos: Ergo, &c.

18 Lo otro: Porque el que los dichos Religioſos del Braſil ſe goviernen por Prelado, que reſida en dicha Provincia, es mas conforme al Inſtituto primitivo de ſu Patriarca: como ſe colige *ex cap. In ſingulis, de ſtatu Monachor.* donde Panormitano, y los DD. lo advierten, *& ex cap. Nullam* 18 *q.* 2. & ex ipſa Regula S.N. *cap.* 3. *&* 65. *& ibi Perez num.* 2. Luego concurriendo, como concurre, la diſtancia de mil y quientas leguas, que ay del Braſil à Portugal, no parece puede negarſe, ſea del mayor ſervicio de Dios, el que la dicha Provincia no ſea governada por el General, que eſtà en Portugal, ſino ſeparada dèl, por Prelado que aſsiſta, y reſida en ella: pues la dicha diſtancia (aun quando no huvieſſe, como ay, otras muchas cauſas) juſtifica la dicha ſeparacion; y que el govierno de dicha Provincia ſe buelva en la mejor forma, q̄ le es poſsible à lo primitivo del Inſtituto de S. N. y ſe aſsimile, y avezindo lo mas que pueda al govierno, ſe

ſegun la mente de ſu Santo Patriarca; *ex cap. Cum ab exordio, diſt.* 55. *& ex l. Si vnus, §. Pactus, ne peteret, ff. de pactis*: Ergo, &c.

19 Y finalmente, lo otro: Porque con dicha ſeparacion ceſſaràn las inquietudes, moleſtias, gravamenes, vejaciones, y tiranias, que padece dicha afligida, y deſconſolada Provincia, à cauſa del ſobredicho govierno: y mientras èl durare, avrà ſiempre quexoſos, vexados, y diſcordias; perderànſe los Monaſterios, creceràn los deſcreditos, y no ceſſaràn los pleytos, por las cauſas que latamente ſe alegan en otro papel difuſo, en que ſe demueſtra la preciſa neceſsidad, que ay de la ſobredicha ſeparacion: *Sed ſic eſt*, que nadie podrà negar ſer del mayor ſervicio, y gloria de Dios, el evitar dichos inconvenientes, que mantenerlos: Luego tampoco podrà ninguno negar ſea del mayor ſervicio de Dios la diviſion de dicha Provincia, y el protegerla, y ayudarla à que lo conſiga, que el mantenerla en la inſeparacion, en que ſe halla; pues eſſo ſeria mantenerla, ò cooperar à la manutencion de la relaxacion, è inconvenientes en que ſe halla ſumergida por el ſobredicho tiranico govierno, cauſativo de los mencionados, y de otros males: Ergo, &c.

CONSULTA III.

Acerca de la precedencia de los Ex-Excommiſſarios Generales.

ESta duda ſe ventilò en la Provincia de N. de nueſtra Sagrada Religion, donde algunos ſugetos les puſieron à pleyto la precedencia à los Ex-Comiſſarios Generales, y obtuvieron decreto de los Difinidores Generales à favor de ſu pretenſion, y contra dichos Ex-Comiſſarios. Eſcrivió à favor de eſtos vn Alegato el M.R y Erudito en la Juriſprudencia Fr. Gregorio de Corella, dirigiendole à nueſtro Reverendiſsimo Padre General, à quien recorrieron por via de apelacion. Y el miſmo ſobredicho Corella me pidiò puſieſſe mi parecer al pie del tal Alegato, y que le hizieſſe autorizar de la Difinicion deſta Provincia de Caſtilla, para afiançar mas con ſu autoridad la tal pretenſion, como ſe executò, y conſiguiò el efecto que los Ex-Comiſſarios pretendian. Trataſe en dichos Alegatos *obiter* de la congruencia de las precedencias entre Regulares: de la preeminencia, autoridad, y juriſdiccion de los Comiſſarios Generales, y otras coſas concernientes à ello. Pondrè primero el Alegato de dicho Corella, y deſpues el mio, que firmò todo el Difinitorio de eſta Provincia: lo qual es como ſe ſigue.

ALEGATO DEL M. R. PADRE CORELLA.

Reverendiſsime Pater.

1 IN cauſa præcedentię Excomiſſariorum Generalium huius Cuſtodiæ Navarræ, non alienum à Religioſa modeſtia cenſendum eſt: ipſos Excomiſſarios ſuam auctoritatem, & præcedentiam tueri: cum huiuſmodi pretenſio quam plurimis exemplis, Doctoribus, iuribus, & teſtimonijs Sacræ Scripturæ cohoneſtari poſsit: quæ videri poſſunt apud Larream 1. *part. Alleg Fiſcal. alleg* 51. *à num.* 1. *vſque ad* 74. Et ſolum allegatur textus ab illo non allegatus, *in cap. Ad hoc* 96 *diſt.* qui præcedentiam, & ordinem locorum probat adhuc in ſuperis ſervari, ibi: *Ad hoc diſpenſationis divinæ proviſio gradus diverſos, & ordines conſtituit eſſe diſtinctos, vt dum reverentiam minores potioribus exhiberent, & potiores minoribus dilectionem impenderent, vera concordia fieret, & ex diverſitate contextio, & rectè officiorum gereretur adminiſtratio ſingulorum. Neque enim vniverſitas alia poterit ratione ſubſiſtere, niſi huiuſmodi magnus eam differentiæ ordo ſervaret. Quia verò quæque creatura in vna eademque qualitate gubernari, vel vivere non poteſt, cæleſtium Militiarum exemplar nos inſtruit: quia dum ſunt Angeli, & Archangeli, liquet, quia non ſunt æquales, ſed in poteſtate, & ordine (ſicut noſtris) differt alter ab altere.*

2 Et cum ex vna parte cauſa præcedentiarum gravis ſit, & ideò ad præcedentiæ conſervationem, vt in ea aliquis manuteneatur; interdicta poſſeſſoria, & facultas reſiſtendi de facto concedatur, ex pluribus, quos citat, & ſequitur Larrea citatus præter alios plurimos congeſtos ab Hermoſilla *in Addit. ad Gloſſ.* 2. *in proœmio, part.* 5. *num* 105. Et cum ex alia parte RR. PP. Diffinitores Generales (V. Rma. in conſulto, & ex eo merito mirante, in epiſtolis ad Diffinitorium, & Excomiſſarios huius Cuſtodiæ) ipſos præcedentia iam diu quæſita expoliare intendant: ideò ad auctoritatem V. Rmæ. confugimus pro manutentione præcedētiæ ſtabilienda, ſua maximè humanitate innixi, ex ſequentibus rationibus, quæ æquitatem demonſtrabunt.

3 Et primo tamquam indubitatum (vt ab omnibus receptum) præponitur maiori dignitati comparatæ minori præcedentiam exibendam, vt omiſsis alijs iuribus, probatur *ex cap. Statuimus, de maiorit. & obedient.* ibi: *Etiam ſi poſterior admittatur, & qui maior eſt ordine, etiam ſi poſtea ſit receptus; in portione recipienda eſſe volumus potiorem.* Et ita communiter DD. quorum omnium ratio eſt: quia ex maioritate dignitatis præcedentia iudicanda.

4 Ex qua ſic ab omnibus recepta doctrina, rectè infertur: parem, aut æqualem dignitatem, eadem debere præcedentia gaudere; deducto argumento à locis cōmunibus iuris aſſuetis, & receptis à ſimili, à pari, ab æquipolentibus: de quibus latè per Everardum in ſua centuria legali, & per alios

5 Reſtat probandum dignitatem Commiſſariorum Generalium parem, & æqualē eſſe dignitati Provincialium, qui completo Provincialatus officio, præcedentiam retinent; vt indirectè concludatur Commiſſarios Generales, completo Commiſſariatus officio eamdem præcedentiam retinere debere.

6 Ad quod perſpicue probandum, etiam prænotandum eſt: hoc nomen *dignitas* largo modo ſumptam ſignificare omnem Eccleſiaſticum ordinem, imò, & poteſtatem ſæcularem, iuxta Gloſſam re-

ceptam *in cap. Denique, verb. Dignitas, diſt. 4.* quæ pro poteſtate ſæculari allegat *cap. Adminiſtratores 23. quæſt. 5.* ibi: *Adminiſtratores plane ſæcularium dignitatum:* proprie verò ſumptam ſignificare poteſtatem, ſive Eccleſiaſticam, ſive ſæcularem, cum præeminentia loci, adminiſtratione, & iuriſdictione. Explicant latè Abb. *in cap. de multa, de præb. & dignit.* Rebuſo *in praxi, titulo ſecular. beneficium quotuplex, cap. 5. num. 14. & 15.* & communiter omnes.

7 Rurſus maioritatem dignitatis iudicari ex excellentiori, ac nobiliori adminiſtratione conſtat ex dict. *cap. Statuimus, de maior. & obedient. & diſt. 93 per totã.* Vnde fluit Archipresbiterum licèt poteſtati ordinis maior ſit Archidiacono, tamen ratione excellentioris, & nobilioris adminiſtrationis Archidiaconi ipſius dignitati cedere; conſtat *ex cap. 1. de offic. Archidiaconi, & ex cap. Ad hæc, eodem tit. & ex cap. 1. de officio Archipresbiteri,* & notabilis Gloſſa *in dict. cap. Statuimus, verb. Conſueta,* quæ ait: *Reverentiam minores maioribus exibere debentur, vt minor aſſurgat maiori, & cedat ei primum locum in ſedendo, & in eundo, niſi minori in ordine maior adminiſtratio ſit conceſſa.* Vnde Archipresbiter Archidiacono debet reverentiam ratione adminiſtrationis, & officij ſibi commiſsi.

8 Idem conſpicitur in Cardinalibus, qui licèt Presbiteri non ſint, & ideo minores ipſis Presbiteris, ratione poteſtatis ordinis, tamen ex ſublimiori illorũ adminiſtratione, maiores, & digniores ſunt Epiſcopis; & illorum ſumma dignitas: nam poſt Summum Pontificem nulla maior. Sic communiter omnes.

9 Ex quibus ſic ita verè poſsitis, clarè conſpicitur: dignitatem Commiſſariorum Generalium vnam, & eamdem eſſe, cum dignitate Provincialium: ſiquidem clarè conſpicuum eſt Commiſſarios Generales, eumdem locum præcedentiæ habere in ſuis Cuſtodijs, quem Provinciales in ſuis Provincijs, eamdem adminiſtrationem, eamdem, & tan amplam iuriſdictionem in ſpiritualibus, politicis, & criminalibus: quandoquidem ex aſſuetis delegationum litteris planè conſtat, plenam authoritatem in vtroque foro ipſis commiſſam. Cum ergo hæc ita verè & notoriè ſe habeant, & ex nulla alia ratione, ſeu radice, Provinciales functis ſuis officijs, ſuper Fratres præcedentiam retineant, quam ex præhabita dignitate, vna, & eadem cum Commiſſarijs Generalibus, debent & conſequenter Commiſſarij Generales, completo Commiſſariatus officio, eamdem præcedentiam retinere: nam illa quæ in radice conveniunt, conveniunt etiam in effectu; *l. De quibus, ff. de legib.* Et ne contra æquitatem, & naturalem rationem vna, & eadem res, videlicèt vna, & eadem dignitas favorabili iure cenſeatur in Provincialibus, & odioſo iure in Commiſſarijs Generalibus, contra *l. Si ædes, ff. de vſucap. & contra in illa ſcribentes.*

10 Accedit: Quia quando de novo creatur aliqua dignitas, cui conceduntur alterius qualitates, tunc iuxta alterius auctoritatem nova dignitas regulari opportet: & ideò cum ad ſimilitudinem dignitatis Provincialium, dignitas Commiſſariorum Generalium inſtitueretur, vt ſicut illi Provincias, ita iſti Cuſtodias gubernarent; Commiſſariorum auctoritas, & præcedentia, vt Provincialium in omnibus æqualiter cenſenda eſt. Argumento *cap. Cum olim, de conſuet.* ibi: *Statuentes, vt præcemptor taliter inſtitutus in ſeſsionibus, proceſsionibus, & alijs illam haberet in Londinenſi Eccleſia dignitatem, quam habent alij præcemptores in alijs Eccleſijs Anglicanis.* Quem textum in ſimili expendit pro nobis Larrea citatus *num 12.* vbi, & alios DD. refert.

11 Deinde cum in locum mumerum Provincialium: qui completis officijs ſuis, præcedentia pollent, munera Commiſſariorum ſubrogentur; quia ad ſimilitudinem inſtituuntur: debet ſubrogatio cenſeri cum eiſdem qualitatibus, ex vulgar. *leg. Eum qui, § Quia iniuriarum, ff. ſi quis cautio, l. Filia § Titia, ff de cond. & demonſtr. l. Donata, §. Si ſponſus, ff. de donat. inter* Et identitas formæ, & miniſterij eamdem rem omnino conſtituit, *argum. l. Iulianus 10. verſ. Nam mutata forma, ff. ad exibendum.* Menoch. *conſ. 125. num. 26.* Pariſ. *part. 2. conſ. 80. num 9.* Debet ergo in Commiſſarijs Generalibus, iam ſuis officijs functis, eadem præcedentia conſervari, quæ in Exprovincialibus retinetur.

12 Iuvat etiam auctoritatem, & præcedentiam Excommiſſariorum, excellentiores, & clariſsimi viri, qui hoc munere functi fuerunt, & ad illud promoti, qui ex noſtris Annalibus facile recenſeri poſſent, ſi omnibus id iam non omnino clareret. Et ſemper ad hoc munus aſſumpti ſapientiores, & prudentiores viri, ſicut, & ad Provincialatum, quod in maximam vtilitatem Provinciarum, & Cuſtodiarum cedit: id enim non opporteret commiti mediocris doctrinæ viris, ſed doctioribus, vt argum binoſ. *leg. Poſt duos, Cod. de advocat. diverſ. indic* notavit in ſimili Larrea *num 14.* alios referens. Cum ergo ex vno capite tam præſtantes aſſumantur viri ad Commiſſariatum, quam ad Provincialatum, & ex alio munus Commiſſariorum, ſine dubio æqualem habeat adminiſtrationem, æqualem iuriſdictionem, æqualem vtilitatem, & æqualem laborem cum munere Provincialium, vt ex ſe patet; æquali debent completis ſuis officijs, præcedentia gaudere, quia ex prædictis fundamentis, præcedentiæ argumentum conſequi opportet, *leg. Contra publicam, Cod de re militar.* ibi: *Quoniam honoris augmentum non ambitioſe, ſed labore ad vnumquemque convenit devenire.* Et alijs iuribus, & DD. à Larr. citato congeſtis *num. 17.*

13 Vlterius, præcedentia Excõmiſſariorum fortiter ſuadetur ex communi opinione, & exiſtimatione nobiliorum ſæcularium æquitum, & Togatorum, & graviorum Patrum aliarum Religionum: quæ opinio, & exiſtimatio efficaciter influit in communem, & vulgarem omnium opinionem, vt omnes pari cultu, ac reverentia indiſtinctè in omnibus ſe habeant erga Excommiſſarios Generales, quam erga Exprovinciales, pariter cognominando eos *Reverendiſsimos.* Ex quo pari cultu, ac reverentia, ac omnimoda æquiparatione, & prærogativa nominis, æqualis arguitur qualitas, & præcedentia cæteris, qui tali prærogativa non decorantur, *argum. l. Laudabile, Cod. de advocat. diverſ. iudic.* ibi: *Viros clariſsimos. Nam nominum differentia, arguit diverſitatem, l. Quod ſi nepos, verſ. Aliter, ff. de teſtament.* Surd. *conſ. 127. num. 32.* Et nihil clarius, & communius, quam quod iuxta qualitatem perſonarum augeatur, aut diminuatur nominum prærogativa: ex qua ſicut, & ex prerogativa veſtium deſumitur prærogativa perſonarum; *l. Nemo rei, l. Temporum, C. de veſtibus oliberis, & auratis.*

14 Quod etiam comprobat communis oppinio, exiſtimatio, & praxis noſtrarum Provinciarũ Hiſpaniæ, quæ nullum vnquam diſcrimen, quoad honorem, & præcedentiam inter Exprovinciales, & Excommiſſarios invenerunt. Et ego dum Matriti hoſpes duos menſes peragerem in Conventu Sancti Chriſti de la Paciencia, Guardiano R.P Fr. Baſilio de Zamora, Exprovinciali, & ibi R.P. Fr. Bernardino de Quiroga, etiam Exprovinciali commorante, poſt illum, quia in Religione ſenior me, ſemper in Refectorio in ſuperiori menſa, & in cæteris actibus Communitatis primum locum obtinui, nihil impediente, quod multi Religioſi longe antiquiores me ſemper convenerint, abſque eo, quod nec minimum dubium alicui eorum in contrarium occurreret.

15 Et in noſtra Cuſtodia hæc pacifica, & inconcuſa obſervantia per vndecenium, & vltra proceſsit; vſque dum quis (neſcio quo ſpiritu ductus) hoc diſcrimen induxit. Non præſumitur à Deo, quia aliàs ad V. Rm. vt ad Superiorem, & legitimum Prælatum totius noſtræ Religionis recurreret, & non ad Acephalam Definitionem Generalem. Et bene certum eſt, RR.PP. Definitores (niſi aliquis eorum ex propio ſuo ſpiritu vehementer ſuggereret) nihil innovando attentaſſe, inconſulto, & prorſus inſcio V. Rma. quod eſt ſumme notandum, & mirandum.

Et quid mirum eſt; communem oppinionem, & exiſtimationem prudentum Regularium, & ſæcularium, ita, vt prefertur ſe habere? Quando quidem ſunt plura iuxta expreſsè clamantia homines inferioris notæ maiori perſonæ debere reverentiam exibere: in Republica bene ordinata deberi Nobiles (quales apud nos reputantur Excommiſſarij, & Exprovinciales) præferri: & in omni hominum cætu, in loco, & ſede debere potiores eſſe: & alia plura, quæ ex pluribus DD. (quos recenſere moleſtum eſt) latiſsimè refert Hermoſ. in principio citatus à *num. 1.* omnino videndus, quia nihil intactum ad rem pertinens omiſsit. In quibus omnibus communis opinio, & exiſtimatio prudentium fundatur, vt pari cultu, ac reverentia, & nominis prærogativa, ex eadem qualitate, Excommiſſarios, ac Exprovinciales proſequatur; ne immerito de noſtra Religioſa republica aliter ſentiant, quam de alijs bene ordinatis quantumvis Religioſis.

16 Iam ex hac opinione prudentum, & exiſtimatione iterum præcedentia Excommiſſariorum prudenter convincitur: quia iuxta opinionem hominum dignitas dignoſcenda, vt ex *l. Athetas, § 1. de his qui not. infam.* tradit Bald. *lib. 1. conſ. 387. num. 2.* vbi ſtatuit: *Eam maiorem dignitatem cenſeri, quam generaliter homines exiſtimant eſſe maiorem.* Et regulariter res æſtimandæ prout vulgo, & communiter æſtimantur *ex dict. l. Ad Athetas,* comprobat Everardus plures referens loco ab opinione Bulgi, & Corſetus, *verb. Opinio.*

17 Nec quidquam in contrarium refert dictum Senecæ, *lib. de vita beata, §. 2.* vbi ait: *Quæramus quid optime factum ſit, non quod vſitatiſsimum: non quod vulgo, veritatis peſsimo interpreti probatum ſit.* Quia illius ſententia tantum locum habet, quando vulgo, ſine delectu rationum irrationabiliter procedit; non quãdo iuxta peritos loquitur. Cui conſonat ipſe Everardus proximè citatus, *§. Tertia falleutla,* ibi: *Tertia fallentia eſt, vt dicta theorica procedat, quando communis vſus loquendi, tàm ex apud peritos, quàm apud imperitos; ſecus ſi apud imperitos tantum: nimis enim abſurdum eſſet dicere: quod communis vſus loquendi cauſari poſſet ab inſenſata vulgi opinione.*

18 Neque ad rem erit dicere: Exprovinciales præſtantiores eſſe debere Excommiſſarijs, ob maiorem numerum ſubditorum, in quos munus Provincialatus protrahitur, quam Commiſſariatus: cum Provinciæ plures claudant ſubditos quam Cuſtodiæ, quæ in minus amplo ambitu continentur. Quia iam ex dictis ſatis probatum remanet: non ex maiori numero ſubditorum, ſed ex excellentiori exercitio adminiſtrationis, & iuriſdictionis dignitatem intenſivè augeri: Et quoad vtrumque (iuxta quod dignitas intenſivè, & ſubſtantialiter taxanda eſt) nec in minimo Exprovinciales Excommiſſarijs præſtare. Aliàs Epiſcopi, qui minoribus Diœceſibus præeſſent; minorem haberent dignitatem ſubſtantialiter, & intenſivè. Quod vt abſurdum nullatenus dicendum eſt.

19 Nec maioris momenti erit opponere: Quod ab aliquibus opponi fertur, videlicèt Provinciales habere iuriſdictionem ordinariam: Commiſſarios verò delegatam: quaſi ex qualitate iuriſdictionis delegatæ dubitatum ſit; an Commiſſariatus dignitas Sit? Sive an æqualis cum Provincialatu? Et an præcedentia quæ Exprovincialibus conceditur, Excommiſſarijs deneganda? Quia vltra quam quod ex Thoma Grammatico, & Boerio, tradit Hermoſ. citatus *num. 119.* nempe: *Vnum ex ſignis, ex quibus quis demonſtratur habere dignitatem, eſſet quando habens officium præeſt adminiſtrationi cum iuriſdictioni.* Quod eſt notiſsimum in Commiſſarijs, etiam notiſsimum eſt, delegatos ad vniverſitatem cauſarum (quales ſunt noſtri Commiſſarij Generales) Iudices Ordinarios cenſeri: vt fert communis opinio ſcribentium *in cap. 2. de officio legat. in 6.* cuius verba, quia noſtris Commiſſarijs Generalibus adequatè congruunt; tranſcribenda ſunt, ibi: *Legatos, quibus in certis Provincijs committitur legationis officium, vt ibidem evellant, & diſſipent, ædificent, atque plantent, Provinciarum ſibi commiſſarum ad inſtar Proconſulum, cæterorumque Præſidum, quibus certæ ſunt decretæ Provinciæ moderandæ, Ordinarios reputantes, &c.* Vbi Gloſſ. *in verb. Platent.* ait: *Virtutes, & iſta propia ſunt Ordinariorum.*

20 Et ratio per ſe patet: Quia eadem obligatione, qua tenentur Provinciales, Provincias ſibi commiſſas paſcere, & moderari, eadem tenentur Commiſ-

miſſarij ovibus Cuſtodiarum ſibi creditis ſanam miniſtrare doctrinam, & omnia alia ad finem eſpiritualem, & ſupernaturalem attinentia: & in vtroque foro eadem exercere, quæ Provinciales exercere poſſunt; nomine tamen, & auctoritate Reverendiſsimi P. Generalis, qui cum integram, & pleniſsimam iuriſdictionem habeat in totam Religionem; & circa multa, & gravia, pro ſuo munere occupatus, regimini Cuſtodiarum per ſe operam navare non poſsit, ſibi in adiutorium Commiſſarios adhibet pro ſua vniverſali cura, & pleniſsima iuriſdictione in tota Religione.

21 Ex quo fit; quod cum iuriſdictio Commiſſariorum, quatenus ad vniverſitatem cauſarum, ex communi omnium conſenſu, ordinaria cenſenda ſit, non ſecus ac ſi vere ordinaria eſſet; & ex alia parte vere ſit delegata, qua parte ordinaria cenſetur; communis, & æqualis ſit cum iuriſdictione Provincialium: qua verò parte delegata à Reverendiſsimo P. Generali (cuius nomine, & auctoritate ipſum repræſentando, illam exercet, *l. 1. §. Qui mandata, & l. Si Prætor, ff. de officio eius*, cui mandata eſt iuriſdictio) dignior, & excellentior ſit, quoad ea, quæ in tali delegatione ſunt perfectionis, & excellentiæ ſupra ordinariam iuriſdictionem cæterorum infra Reverendiſſimum P. Generalem, nempè: repræſentare ipſum Reverendiſsimum Patrem, quem per ſe ſolum non repræſentat Provincialis, ni Collegialiter cum Definitoribus.

22 Pro quo expendendum venit, quod quia Epiſcopi Generalis Vicarius ipſius Epiſcopi repræſentet perſonam, & autoritatem, ciuſque locum teneat; illi debetur eadem prærogativa, & exinde honor, qui Epiſcopo defertur, vt in multis probat Menoch. *conſ. 51. num. 16.* Afflictis *ſuper Conſtit. Regni, rubr. de iniur. cur perfrog. num. 30.* Sbroz *lib. 2. quæſt. 24* & pluribus ampliationibus exornat Barboſa *de offic. & poteſt. Epiſcopi, allegat. 54. num. 146.*

23 Et ex inde etiam provenit, delegatos à Principe (quales ſunt noſtri Commiſſarij à Reverendiſsimo P. Generali Principe totius Religionis) potentiores, & digniores eſſe iudicibus Ordinarijs, *vt in cap. Sane, de offic. delegat. & in cap. Poſtulaſti, de offic. Ordinarij.* Et in Canonicum ad mandatum legati, Apoſtolica anctoritate fungentis, cenſeri Apoſtolica, non verò legati auctoritate receptum, *cap. Si qui, verſ. final, de Præbend. in 6.* Et hoc non ex alia ratione niſi quia delegati Principes repræſentant, quorum vices gerunt: ac propterea optimè aptari Excommiſſarijs noſtris; verba *text. in leg. Reſtituendæ, in fin. C. de aduocat. diverſ. iudic.* ibi: *Namque nouis digni iudicati ſunt multo magis in anterioribus quoque ſunt ad iudicandi.* Et ex omnibus concludendum munus Commiſſariatus dignitatem eſſe, & æqualem cum Provincialatu, qua parte eius iuriſdictio ordinaria cenſetur ex æquali adminiſtratione, & iuriſdictione: qua verò parte delegata eſt, maioris quodammodo auctoritatis, & conſequenter Excommiſſarios eadem præcedentia, qua Ex Provinciales gaudent, congaudere debere.

24 Nec oppoſitum inferre licet ex illa noſtra Conſtitutione, qua expreſsè cavetur: Provinciales, iam ſuis officijs functis, præcedentiam ſuper cæteros Fratres retinere: quaſi ex non expreſsione Commiſſariorum Generalium eos à præcedentia excludere videatur. Quia reſpondetur: Quod cum raro, & per accidens ſit, vt dentur Cuſtodiæ diſtinctæ, & ſeparatę à regimine Provinciarum, vt datur hæc noſtra Navarræ; conſtitutio (ſicut, & cæteræ leges, quæ reſpiciunt ad ea, quæ communiter accidunt, iuxta *legem Ad ea, ff. de legib.*) circa Provincias, quæ in actu, & per ſe ſunt, expreſsè diſpoſuit, atque ideò circa Provinciales ſatis innuens in eorum expreſsione, eamdem tacitam diſpoſitionem circa Commiſſarios Generales, quando caſus occurrerit ex identitate rationis, iuxta Gloſſ. *in cap. Si poſtquam, verb. Proviſione, de electione in 6.* iuxta quam, *Quoties duo æquiparentur (vt Provinciales, & Commiſſarij Generales, vt ex dictis ſatis liquet) diſpoſitum in vno, cenſetur diſpoſitum in altero.* Et quia identitas rationis idem ius inducit, *ex l. Illud, ff. ad l. Aquil. l. à Titio, ff de verb. ſig. & l. Si poſtulauerit, §. Ratio, ff. ad l. Iuliam, de adult.*

25 Et hæc interpretatio non eſt ad Commiſſarios extenſiva, ſed comprehenſiva ipſorum: quia interpretatio, quæ ex ratione deſumitur, non extenſiva, ſed comprehenſiva cenſetur, & ideò omninò ſequenda, Surdus *conſ. 227. num. 20. & 21.* Mantic. *de coniect. vlt. volunt. lib. 6. tit. 14. num. 10.* Molin *de primog. cap. 5. num. 9. & 10.* & faciunt verba Baldi *in cap. Dilectus filius, num. 2. de reſcriptis*, ibi: *Sicut ſententia, vel ſtatutum inducit diſpoſitionem, ita & ratio ſtatuti. Et ſufficit ratio tacita, vt diſpoſitio locum habeat, iuxta proximè citatos DD.* Quibus addendi ſunt, Oſorius *deciſ. 21. num. 13.* Caſtillo alios plures referens *tom. 5. part. 2. cap. 170. num. 4. & 7.*

26 Et quando viget eadem ratio, exempla legis (vt in noſtro caſu exemplum Provincialium) non pro reſtrictione, ſed pro demonſtratione accipienda ſunt, *l. Emptor 65 §. vltim. verſ. Eadem ratione, ff. de rei vindicat. l. Regul. §. Si quis, ff. de iuris, & facti ignorant.* Bald. *in l. De quibus, num. 35. ff de legib.* Iaſſon *in l. Stipulatio hoc modo concepta, num. 11. de verbor.* Gratian. *1. tom. diſcept. cap. 170. num. 34.* Molin. *de primog. lib. 3. cap. 6. num. 6.*

27 Et ratio ampliat dictum, non verò dictum rationem, *l. Cum pater, §. Dulciſsimis, ff. delegat 2.* & ex communi teſtatur pluribus Iulius Clarus *lib. 5. ſentent. §. Teſtament. quæſt. 76. & facit lex eum, qui, §. Pro parte, ff. de his qq. vt indig.* ibi: *Nec enim rationem iuris, & poſſeſsionis varietatem inducere diviſionem voluntatis.*

28 Nec aliud credendum eſt, conſtitutionem voluiſſe, quamtumuis obijciatur; lege non diſtinguente necnos diſtinguere debere. Quia id verum eſt iuxta omnium intelligentiam DD. niſi ſubſit aliqua ratio, vel cauſa diſtinguendi: & ſumus in caſu, in quo tot adequatæ ſubſunt diſtinguendi rationes, quotquot iam in prædictis ſunt ſatis manifeſtæ. Aliàs maxima ſequeretur diſparitas inter vnam, & eamdem dignitatem eiuſdem vtilitatis, & laboris, quod nullatenus præſumendum eſt conſtitutionem voluiſſe: quia voluntas Legislatorum, ſicut & ipſa lex, ſemper præſumitur rationabilis æquitati, & rationi naturali conſona, cui etiam ſupremum Principem ſubijci nemo ambigit. Sed adhuc, quod eſſemus in ambiguitate conſtitutionis mente, conſuetudo præcedentiæ de qua à numero ſequenti, non ambiguam, ſed expreſſam pro Excommiſſarijs redit; ex text expreſſo *in l. 38. ff. de legib.* ibi: *Imperator noſtræ Seberus reſcripſit, in ambiguitatibus, quæ ex legibus proficiſcuntur, conſuetudinem, auctoritatem, & vim legis obtinere debere.* A quo emanabit illud vulgare: conſuetudo optima legum interpres, *vt in l. 37. ff. eodem.*

29 Et eſt expreſſa deciſio *text. in l. 35. ff. eodem*, ibi: *Ea, quæ longa conſuetudine comprobata ſunt, ac per annos plurimos obſervata, velut tacita ciuium conventio, nõ minus quam ea, quæ ſcripta iura ſervantur.*

30 Quibus accedit inconcuſa obſervantia præcedentiæ Excommiſſariorum, quæ in hac cuſtodia inviolabiliter invaluit vſque ad hodiernum diem, per vndenium, & vltra; & eſt longioris temporis, quam requiritur ad præſcriptionem eorum, quæ longam, & diuturnam poſſeſsionem expoſtulant: quæ diuturnitas accipitur pro decenio, pro quo expenditur *text. in l. Si cum fideicommiſſa 16. §. Ariſto, ff. qui, & à quib.* ibi: *Si non diu in libertate fuiſſet, id eſt, non minus decenio.* Et conſuetudo, quæ diuturna dicitur in *§. Si ſcripto, de iure naturali, & in l. Diuturna 35. de legib.* decem annos requirit, vt ex pluribus adductis docet Alexander *in l. Sciendum, num. 19 de v. o.*

31 Et minimè ſunt mutanda, quæ longo tempore interpretationem certam habuerunt, *l. Minimè, l. Si de interpretatione. ff. de legib. leg. Servo invito, §. Cum Prætor, ff. ad S. C. Trebell. l. Filius emancipatus 14. ff. ad l. Cornel. de falſis.*

32 Et ex obſervantia privilegium accipit interpretationem, *cap. Cum dilectus, de conſuet. cap. Quod dilectio, de conſangun. & affinit.* & vtrobique Molin. *de primog. plures cumulans, lib. 2. cap. 6. num. 59.* Et obſervantiam tollere dubitationem præcedentem, & eſſe Reginam omnium interpretationum; latè probat, & exornat Fontanela *de pact. nupt. 2. tom. clauſ. 6. Gloſſ. 3. 2. p. num. 30. cum ſeqq.* Et eſt deciſio Rotæ apud Farinatium *1. tom. deciſ. 429. num. 6. & 2. tom. deciſ. 170. num. 4. & deciſ. 463. num. 20.*

33 Quæ inconcuſa obſervantia, praxis, & præſcripta conſuetudo, vt quæ principaliter attendi debet ad præcedentias, per ſe ſola ſufficit, vt Excommiſſarij huius Cuſtodiæ, in ſua præcedentia manuteneantur: ex quam plurimis, quos citatos amplectitur Larr. *1. p. alleg. Fiſcal. alleg. 51. num. 8. & alleg. 52. num 19* & alibi in vtriſque præter alios innumeros, quos congerit, & ſequitur Hermoſilla *in proœm. part. 5. num. 101.* qui omnes viritim pugnant auctoritate, iuribus, & rationibus, pro manutentione præcedentiæ Excommiſſariorum huius cuſtodiæ.

34 Neque adverſus prædictam conſuetudinem, praxim, obſervantiam, & poſſeſsionem, quidquam opponi poterit, quod illam evertere valeat. Nam etiamſi daretur, ſine titulo introductam (quod optime iure negatur, & ſemper negandum eſt) adhuc ſubſiſtere debebit, iuxta Menochium, & alios apud ipſum *conſ. 122. à num 1.* & Rotam *deciſ. 4. num 1. 2. & 3. de elect. in noviſsimis*, & Seraphinum *deciſ. 716. num. 18. & deciſ. num. 64. à num. 1.* Riccium *in collect. 1069.* vbi alias deciſiones adducit, qui omnes apud Hermoſillam proximè citatum conſtanter tenent, in materia præcedentiarum, conſuetudinem non indigere titulo: & valere, etiam ſi iuris diſpoſitioni repugnet. Quod etiam comprobat Barboſa *de officio, & poteſtate Epiſcopi, allegat. 78. num. 26.* alijs deciſionibus, & DD & concludit ex omnibus, poſſeſsionem præcedentiæ eſſe manutenibilem, etiam ſi poſſeſsio eſſet contra ius.

35 Et cum ſimus in caſu, in quo poſſeſsio ſine titulo ſubſtinetur, adhuc ſi diuturna non eſſet, ſed hodie noviter introducta; tamen obſervari deberet ex Menoch. Riccio, & Gratiano, apud Hermoſillam, citatum *num. 116.* qui cum ipſis tenet: *Vnicum actum ad iſtam poſſeſsionem ſufficere, dummodo non ſit qui cauſam det liti.* Et probatur argumento, *leg. Mella 14 § Quid ergo, de aliment. legat* ibi: *Eam præſtationem ſequendam, quæ noviſsima fuit.* Vbi communiter DD. quos refert, & ſequitur Anton. Gab. *comm. opinion tit. de conſuetudine*, quos ibi refert Rodius de Curte *ſeſſ. 4. num 64.* Lud. Rom. *ſingul. 43.* Boer. *deciſ. 264. num. 2.* Vt inde expendatur, quid dicendum ſit de quieta, & pacifica poſſeſsione vndecim annorum, & vltra?

36 Et quamvis forſitam darentur aliquæ Cuſtodiæ, in quibus contraria vigeret conſuetudo: non ideò, noſtræ Cuſtodiæ conſuetudini, iam diu quęſitæ præiudicare valerent. Satis enim ſcitum eſt, conſuetudines ſicut, & leges nullam vim habere in territorijs, in quibus non præſcribuntur, vel promulgantur. Qui quod nova qualitas adquiſitæ præcedentiæ Excommiſſariorum huius Cuſtodiæ, eam novam facit, quoniam vt notavit Larrea *alleg. 22. num. 33.* cum alijs ab eo aductis: *Novum dicitur quod numquam fuit, vel fuit, & poſtea de novo adquiritur.* Et quod per novam qualitatem adiectam, cenſeatur rem eſſe novam, exiſtimarunt plures relati, & ſecuti ab ipſo Larrea *allegat. 30. num. 9.* quod ſaltem verùm eſſe in eo, quod de novo additur, aſſerit cum alijs *num. 10.* Et ex omnibus, fit noſtram Cuſtodiam novo iure cenſeri debere: & ſine aliqua dubitatione in præcedentia Excommiſſariorum de novo addita, nihil impediente, quod forſitam, talis conſuetudo, in alijs Cuſtodijs non invaluerit.

37 Sed fortaſſe dicet aliquis: Excommiſſarios prædictarum Cuſtodiarum, ſi quæ ſunt, in damnum proprium vocare, quod à noſtris Excommiſſarijs in hac qualitate præcedentiæ præferantur. Sed in merito ſane, & quia ex proximè dictis conſtat: noſtros Excommiſſarios, virtute inconcuſæ obſervantiæ diuturnæ conſuetudinis, & quaſi poſſeſsionis longo tempore præſcriptæ diverſo iure cenſeri debere ab alijs Excommiſſarijs, ſi qui ſunt, qui ad huiuſmodi qualitatem non pervenerunt. Et quia aliud eſt agere de lucro captando, & aliud de damno vitando: in caſu poſsito alij Excommiſſarij agerent de lucro captando, noſtri verò poſsita iam quæſita præcedentię qualitate, agerent de damno vitando; & melior, & favorabilior cau-

cauſa eſt damnum vitare certantis, quam lucrum captantis, *l. Final, §. Et ſi præfatam, Cod. de iure deliberandi, l. Final. C. de edendo, facit text. in l. Final, Cod. de codicilijs,* ibi: *Non enim par, eademque cauſa videtur amittere debita, & lucra non capere.* Baldo *in l. Vnica, num. 56. C. de ſentent. quæ pro eo quod inter.* Angelus *in l. Reſcriptum, §. Si aliena, num. 2. ff. de diſtract. pignor.* Otavian. *deciſ. 93. num. 24.*

38 Quod adeò verum eſt, vt potius ſit favendum extraneo certanti de damno evitando, quam filio agẽti de lucro adquirendo. Valençuela, qui plures cumulat, *conſ. 9. à num. 37. & conſ. 33. num. 246. & conſ. 39. num. 58. & conſ. 94. num. 91.*

39 Pro quo etiam facit, quod facilius permittitur retentio, quam adquiſitio. Et probatur argumento, *l. Per retentionem, Cod. de vſur. l. Pluribus, ff. de verb. oblig. leg. 2. de fideicom.* Roland. *lib. 4. conſ. 17. num. 4.* Surd. *de aliment. tit. 8. privilegio 28. num. 3.* Gratiano *tom. 1. diſcept. cap. 408. num. 70.* Caſtillo *tom. 5. controverſ. 2. part, cap. 164. num. 16.* Tuſchus *practicar. lit. R. concluſ. 306.* Baldo *in leg. Licèt, ff. de adquirend poſſeſ.* dicens: *Quod iura potiora ſunt in retinendo, quam in adquirendo.* Et ex alijs iuribus, & DD. congeſtis à Valençuela *conſ. 51. à num. 31.*

40 Nec curandum eſt, ſi aliqui Fratres antiquiores in Religione ipſis Excommiſſarijs ſe opponant, ex amiſſione antiquitatis reſpectu Excommiſſariorum. Quia, quod non operatur; vt impediatur vſus ſuarum antiquitatum, ſed venit in conſequentiam regiminis: etiam ſi damnum inferat, non eſt attendendum; argumento *text. in l. Si quis nec cauſam, ff. ſi certum petatur, leg. 1. verſ. Prima enim ratio, ff. de auctorit. tutor.*

41 Ex quibus iuribus non attendantur ea, quæ veniunt præter intentionem primariam, ſed ſecundario, & in conſequentiam facti iuſti. Vt expendit Marcus Antonius Eugenius *lib. 1. conſ. 50. n. 4.* & ibi communiter DD. quod enim ſecundario, & accidentaliter provenit, non debet eſſe in conſideratione, vt præter ordinarios *in l. Quædam, ff. de adquir. rer. domin.* notarunt Panormit. *conſ. 85.* Felin *in cap. Quæ in Eccleſiarum. num. 16. de conſtitutionibus.* Curtius Iunior *conſ. 1. num. 21.*

42 Et licèt non adeò iuſtiſsimis rationibus præcedentia Excommiſſariorum admitteretur: tamen congruentius hodie ſuſtineri deberet, quam immutari, iuxta Cornelium Tacitum *lib. 14.* ibi: *Satius quidem eſt, aliquid non omnino optime conſtitutum tolerare, quam vſu receptum, atque comprobatum, dicere quaſi iniquum.* Et vt traditur *in leg. In teſtamento 18. ff. de teſtamentis.* Mos namque retinendus eſt fideliſsimæ veritatis, & numquam mutanda, quæ pro regimine admiſſa ſunt. Vt notavit Larrea num alijs ab eo congeſtis *allegat. 51. num. 35.* ex quibus aliquid induci, vt recedatur ab vſo recepto, valde improbatur. Quanto magis improbandum erit, quod ſine magno præiudicio Excommiſſariorum, poſt tam diuturnam conſuetudinem induci non poteſt? Cum tritum à DD. novitates eſſe maximè odioſas, & plenas triſtiſsimis eventibus.

43 Maximè cum ex novitate nulla appareat vtilitas: quando quidem, etiam ſi ſecutura eſſet, adhuc ab ea recedendum, iuxta D. Chriſoſtomum, qui Epiſtola 1. ad Chorinthios, homilia 7. ait: *Nihil adeo animos perturbare, etiamſi vtilitas ſecutura expectetur, quam innovare aliquid, & à conſuetudine alienum facere.*

44 Ex quibus, & maximè ex humanitate V. Rmæ. præcedentiam Excommiſſariorum huius Cuſtodiæ, manutenendam ſperamus, ne iterum perturbata pace Religioſa, immerito indiſcrimen adducatur.

Fr. Gregorius de Corella.

PARECER DEL AVTOR, QVE FIRMO todo el Diſſinitorio.

1 Viſa controverſia de præcedentia ſupra poſsita, & allegatione pro parte Excommiſſariorum à R. P. Fr Gregorio à Corella, eruditiſsime facta, cenſemus manutentionem, quam dicti RR. PP. Excommiſſarij Generales prætendunt, eſſe rectã, & debitam, æquumque fore, vt in ea in poſterum conſerventur: ad quod movemur triplici fundamento, nempè ex conſuetudine, ex paritate, & ex æquitate, & ratione: quæ iam ſigillatim expendimus.

Fundamentum primum ex conſuetudine, quæ facit legem.

2 PR. ergo 1. Nam certum eſt conſuetudinem facti, ſi habeat omnes conditiones requiſitas ad legem ferendam, poſſe inducere legem non ſcriptam, quæ ius conſuetudinis appellatur: ſed conſuetudo præcedendi Excommiſſarij Generales, quæ ſupponitur vigere in dicta Cuſtodia Navarræ, habet quidquid requiritur ad legem ferendam vi conſuetudinis: Ergo, &c.

3 Maior eſt indubitata: tùm, quia ſic infertur ex diffinitione tradita ab Iſidoro *lib. 5. etimolog. art. 3.* quæ ſic ſe habet; *Ius quoddã moribus inſtitutum, quod pro lege ſuſcipitur, cum deficit lex.* Quam definitionem latè comprobat Antonius Cardoſus *in ſua praxi iudicum, ver. b. Conſuetudo.* Tum, quia iſte eſt vnus, & primus effectus ex his, qui tribui ſolent conſuetudini: tùm, quia ſic conſtat ex vtroque iure, *ff. de legibus, l. De quibus, cum ſequentibus, & Cod. quæ ſit longa conſuetudo, per totum, & in toto tit. de conſuetudine in decreto, & in 6.* & ſupponitur *in cap. 2. de conſtit in 6.* & *in cap. Conſuetudo, diſt. 1. & 8. cap. Fruſtra,* & fere per totam *diſt. 11. vbi in cap. In his,* citatur Auguſt. *Epiſt. 86. & diſt. 12. cap. Illa citatur in Epiſt. 118. cap. 2. & in alijs quam plurimis.* Et tùm, quia in hoc conveniunt DD. Theologi, & vtriuſque iuris, eſtque communis conſenſus Eccleſiæ, de quo ambigere non licèt.

4 Minor verò probatur: Ad ferendam legem duæ tantum conditiones requiruntur in conſuetudine, ſcilicèt, vt conſuetudo ſit rationabilis, & legitimè præſcripta, vt expreſsè definitur *in cap. vlt. de conſuetudine,* vbi Greg. IX. ſic ait: *Licèt longevæ conſuetudinis non ſit vilis*

vilis auctoritas, non tamen eſt vſque adeò valitura, vt vel iuri poſitivo debeat præiudicium generare, niſi fuerit rationabilis, & legitimè ſit præſcripta. Sed conſuetudo de qua loquimur eſt rationabilis, & præſcripta: Ergo, &c.

5 Prob. hæc minor quo ad primam partem: Illa conſuetudo dicitur rationabilis, quæ iuri Divino, aut naturali non adverſatur, vt ex communi Theologorum ſententia tradunt noſter Pater Eligius, *tom. 2. verb. Conſuetudo, num. 6.* & noſter Pater Bonagratia de Habſon in Iſagoge *ad Summulam, quæſt. Regul. num. 44.* Vel vt alijs placet rationabilis dicitur, quæ lege ſtatui poteſt, ſive quæ iuſta cenſeretur, & obligaret, ſi lege ſtatuta eſſet: eadem etiam eſt materia legis iuſtæ, & conſuetudinis, nam conſuetudo eſt tacita quædam lex, vt inſinuatur, *leg. 3. Cod. quæ ſit longa conſuetudo,* & ex eodem fonte profluit, vnde etiam habet eamdem vim: ſed hæc conſuetudo de qua loquimur non adverſatur iuri Divino, aut naturali, vt ex ſe patet; aliàs oſtende quomodo adverſetur illis? Et eſt talis, quæ ſi lege ſtatuta eſſet obligaret, vt negavit nemo: Ergo, &c.

6 Probatur etiam eadem minor quoad partem ſecundam: Nam illa conſuetudo dicitur abſolutè præſcripta ad condendam denuo legem, quæ per decenium perſeveravit, etiam in Canonica materia, & præcipuè in materia præcedentiæ: ſed conſuetudo, de qua loquimur, præcedentiæ Excommiſſariorum viguit, & perſeveravit in Cuſtodia Navarrę per decenium, & amplius, vt eſt certum, & vt tale ſupponitur: Ergo, &c. Minor, & conſequentia conſtat: maior verò probatur.

7 Tùm, quia ſic tenent Gloſſa *verb. Conſuetudo, in cap. fin. de conſuetudine, lib. 6.* Innocent. Hoſtienſ. Ioann. Andræas, Abbas, & omnes, *in cap. fin. eodem tit.* Abbas, & Felinus, *in cap. fin. de maioritat. & obedient.* Old. Aret. Doen. & alij, quos citat, & ſequitur Cardoſus *in praxi, verb. Conſuetudo, num. 8. in med.* Bonellus, Bonacina, Maſcardus, Emanuelis Sà, quos citat, & ſequitur Caſtro Palaus, *tom. 1. tract. 3. diſp. 3. punct. 2. §. 2. num. 5.* Bart. Panormit. Rochus, & alij, quos citat, & ſequitur Covarrub. *lib. 1. variar. cap. 17. num. 8. §. 4.* Navarr. Molin. & alij, quos citat, & ſequitur Suarez, *de legibus, lib. 7. cap. 15. num. 1. & 5.* Ioannes Prepoſitus, *in part. 2. D. Thomæ quæſt. 97. dub. 1. num. 10. & dub. 2. num. 13.* Iacobus Gordonus, *in Summ. tom. 1. lib. 2. quæſt. 14. & 15.* Megal. *in promptuario, verb. Conſuetudo, num. 5. & 8.* Portel *reſponſ. tom. 1. part. 2. caſu 6. num. 13.* Sotus, Medina, & Granadus, qui illos citat, & ſequitur, *in part. 2. D. Thom. controverſ. 7. tract. 3. part. 2. diſp. 16. ſect. 1. num. 9.* & alij quam plurimi.

8 Tùm, quia iura ad conſuetudinem inducendam ſolum requirunt tempus longevum: ſed decenium eſt tempus longevum, vt patet, *ex l. vlt. Cod. de præſcript. long. temp. §. 1. Inſtit. De vſucap.* & notat Gloſſ. *in cap. fin. de conſuet. lib. 6. verb. Conſuetudo,* & omnes DD. in dict. cap Ergo, &c.

9 Tùm, quia nuſquam ius aliquod diſtinguit inter legem Eccleſiaſticam, & Civilem hac in parte; aliàs oſtende illud: Ergo ſi contra legem Civilem ſufficiant decem anni, vt præter allegata tenent Bart. *in leg. De quibus, num. 14. lect. 2. ff. de legibus,* Abbas *in cap. fin. num. 11.* & plures alij, etiam contra Eccleſiaſticam ſufficient: Ergo multo melius in noſtro caſu, in quo conſuetudo, nec eſt contra Eccleſiaſticam, neque contra Civilem, vt iam dicam; Ergo, &c.

10 Tùm, quia conſuetudo præcedentiæ Excommiſſariorum Cuſtodiæ Navarræ, non eſt contra ius, ſed prȩter ius, vt ſupponimus; aliàs oſtende legem Civivilem, Canonicam, aut Regularem, quȩ contrarium diſponat in Religione contra Excommiſſarios, quod nullatenus facies; ſed vt conſtat ex materia de præſcriptionibus in his, quæ non ſunt contra ius, non requiritur maius tempus iure Canonico quam Civili ad præſcriptionem, quam in hac temporis conditione conſuetudo præſcripta imitatur: Ergo, &c.

11 Tùm, quia licèt hæc conſuetudo abrogaret aliquam legem Eccleſiaſticam, non ideò eſſet contra Eccleſiam, ſed potius pro illa, cum ex conſenſu ipſius Eccleſię tradito *in cap. vlt. de conſuet.* dicta abrogatio procederet: ſed prȩſcriptiones, quæ ſunt in favorem Eccleſiæ, & non contra illam, non indigent ſpatio quadraginta annorum, ſed decennio perficiuntur, vt tradit Rota, *in noviſſimis, part. 2. deciſ. 575. num 8.* apud Farinatium: Ergo, &c.

12 Tùm, quia in materia præcedentię (in qua maximè attendi debet conſuetudo, vt multocies canonizavit Sacra Rota, teſte Diana *part. 6. tract. 5. reſ. 29.*) hanc ſententiam firmavit eadem Sacra Rota in vna Seguntina præcedentię 23. Iunij 1609. coram R. D. Pamphilio, vbi dicit huiuſmodi conſuetudinem induci ex ſolo ſpatio decem annorum: Ergo propter reverentiam, quam omnes habere debent Sacrȩ Romanæ Rotæ (cuius auctoritas quam magna ſit, vide apud N. Sigiſmundum *de elect. in præfat. num. 8. & 9.*) etiam ſi alie deeſſent debet ſuſtineri, quod non requiratur longius tempus quam decennium ad conſuetudinem, de qua loquimur, cum ſit in materia præcedentiæ: Ergo, &c.

13 Et tùm, quia neque contra hanc ſecundam minoris partem, neque contra hoc fundamentum, aut aliquam aliam partem ipſius, poteſt aliquid opponi, quod ſit alicuius momenti, vt obiectionum ſolutione conſtabit: Ergo, &c.

14 Nam ſi opponas 1. Ad ſtabiliendam conſuetudinem requiritur expreſſus, vel ſaltem tacitus conſenſus Principis, vt conſtat *ex leg. 3. tit. 2. partida 1.* vbi inter conditiones ad conſuetudinem ponitur, vt fiat conſentiente Principe: ſed Pater Generalis, qui eſt noſtrę Seraphicę Capuccinorum Religionis Supremus Princeps, nullam vſque nunc

habuit prædictæ conſuetudinis notitiam, ac per conſequens nullum potuit habere conſenſum, vt ex ſe patet: Ergo, &c.

15 Reſp. 1. diſt. mai. Ad ſtabilendam conſuetudinem, quæ non prævalet ex vi præſcriptionis; concedo, & hoc tantum vult, & probatur per citatam partitarum legem: ad conſuetudinem præſcriptam, quæ vt talis inducit ius; nego mai. Nam ad hanc inducendam non poſtulatur conſenſus perſonalis Principis, ac per conſequens, nec ſpecialis ſcientia eius de tali conſuetudine; ſed ipſo nihil de novo ſciente, aut volente tacitè, vel expreſsè conſuetudo efficaciter inducitur per ipſum ius: tunc enim dicitur adeſſe conſenſum legalem, ſeu iuridicum, quia non datur perſonaliter à Principe, ſed per legem, aut ius, & ſic nullus alius conſenſus requiritur ad conſuetudinem præſcriptam ſtabilendam præter traditum *in cap. fin. de conſuetud. & in l. De quibus, ff. de legibus*, vt communior, & verior ſententia tenet. Et ratio eſt, quia cum in dicto *cap. vlt.* duæ tantum conditiones ad conſuetudinem requirantur, nempe, vt conſuetudo ſit rationabilis, & præſcripta, erit ſine fundamento iuris, imò contra illud ius novam exigere, quæ in illis non contineatur; at ſpecialis ſcientia Principis eſt nova conditio in illis non incluſa, vt ex ſe patet: ergo, & perſonalis conſenſus, qui ſine illa ſcientia eſſe non poteſt: Ergo, &c.

16 Reſp. 2. Quod etiam ſi requireretur conſenſus perſonalis Principis, hunc adhuc expreſſum, adeſſe in conſuetudine, de qua loquimur: nam hic conſenſus ſufficienter in veriori ſententia datur à Principe expreſsè conſentiente, vel antecedenter dando licentiam ad introducendam conſuetudinem, vel conſequenter, aut concomitanter aprobando illam, aut expreſsè, aut videndo, & non impediendo; ſed in noſtro caſu Princeps noſtræ Seraphicæ Religionis nempe Reverendiſsimus N P. Generalis non ſolum non impedit dictam conſuetudinem, quam ſupponit, & cuius mentionem facit, verum etiam per duplicatam Epiſtolam expreſsè mandat, vt nullatenus immutetur: Ergo, &c.

17 Nec ſufficit ſi dicas 1. Reverendiſsimum P. Generalem per dictas Epiſtolas, etſi præcipiat, quod nihil immutetur de facto in dicta conſuetudine Cuſtodiæ Navarræ; reſeruat tamen ſibi iudicium certum ſupra dictam controverſiam ad tempus, quo ipſe veniat ad viſitandum dictamCuſtodiam: nam dicit, quod tunc auditis partibus diſponet, prout iuſtum eſſe preſpexerit: ergo, quia ſcit, & iudicat dictam conſuetudinem non habere vſque modo quidquid requiritur ad inducendam legem.

18 Nam reſp. negando conſequentiam: Et ratio eſt, quia per prædictam politicam clauſulam non vult indicare, quod intendit argumentum: cum N. P. Generalis ſupponat talem conſuetudinem eſſe debitam, & antiquam; velit, & præcipiat, quod nec in minimo immutetur, quin obſtent rationes communes antiquitatis in Religione ordinariæ, quas ignorare non poteſt: tum propter officium, & notitiam, quam ſuæ Religionis habet: tum, quia eas in eiſdem Epiſtolis ſupponit, ſed tantum vult dicere, quod ſi forte invenerit rationes legitimas, & extraordinarias, tunc iudicavit prout iuſtum perſpexerit, ſtabiliendo legem contrariam dictæ conſnetudini: ſcit enim conſuetudinem debere cedere legi ſupervenienti, quia per legem tolli poteſt; hinc tamen non ſequitur dictam conſuetudinem non habere quidquid requiritur ad inducendam legem, cum ſic rationabilis, & præſcripta: vt ipſe P. N. Reverendiſsimus ſcit, indicat, ſeu ſupponit dum dicit: *Nolo, vt vel in minimo immutetur modus antiquus circa præcedentiam debitam Excommiſſarijs eiuſdem ſupra alios Fratres, &c.* Vbi debent notari *ly modus antiquus, & ly circa præcedentiam debitam*: quæ omnia prædicta indicant, vel ſupponunt: Ergo, &c.

19 Nec valet ſi dicas 2. Primam ſolutionem ſolum habere locum in conſuetudine abrogante legem, de qua ſola loquitur caput illud finale citatum, non verò de conſuetudine inductiva legis, cum de hac nuliú ſit tale ius.

20 Non, in quam valet: nam reſpondetur, ius illud à fortiori comprehendere conſuetudinem inductivam legis non ſcriptæ: cum ex vna parte non requiratur maior poteſtas ad introducendum ius novum, non contrarium aliquo antiquo, quam ad abrogandum legem Principis, vt ex ſe patet: et cum ex alia videatur magis neceſſarius conſenſus Principis ad permittendam revocationem ſuæ legis, quam ad inducendam novam, ſiquidem magis eius voluntati, & auctoritati derogare videtur illud, quam iſtud: Ergo, &c.

21 Et ſi opponas 2. Vt conſuetudo legitimè cenſeatur præſcripta requiruntur ad minus duo actus iudiciales, vt tenent plures, & videtur deduci *ex cap. Abbate, de verbor ſignific.* Vbi quædam conſuetudo allegatur inſufficiens, quia non fuerat in contradictorio iudicio introducta: tum, *ex l. Cum, de conſuetudine, ff. de legibus*, vbi dicitur: *Ad diſcernendam conſuetudinem, primum quidem illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquando iudicio conſuetudo firmata ſit.* Sed conſuetudo præcedentiæ Excommiſſariorum de qua loquimur numquam fuit in contradictorio iudicio firmata; nec vnquam habuit geminatum iudicium conforme, & ſine contradictione: Ergo, &c.

22 Reſp. Falſam eſſe maiorem: & contrariam ſententiam eſſe communem Legislatorum, Canoniſtarum, & Theologorum. Et ratio eſt, quia rerum iudicatarum auctoritas non inducit conſuetudinem, ſed probat.

23 Vnde in forma negatur maior: Et ad 1. probat. *ex cap. Abbate*. Reſp. 1. Ibi non eſſe ſermonem de conſuetudine iuris, ſed de præſcriptione iuris eligendi: quę eſt res diverſa, & de qua poteſt alia ſuſcitari quęſtio. Reſp. 2. Verba illa nõ eſſe in deciſione, ſed in

in allegatione partis, contra quam definita eſt cauſa, vt claret ex textu. Ad 2. probat. *ex l. Cum.* Reſp. Ibi ſolum dici ad explorandam, & probandam conſuetudinem multum referre, ſi firmata ſit in iudicio contradictorio, non quia hoc inducat conſuetudinem (cum illam ſupponat) ſed quia probat.

24 Et ſi opponas 3. Quod ad minus in Canonica conſuetudine requiritur iuxta plures ſpatium quadraginta annorum: Ergo, &c. Reſp. Hoc ſolum habere locum in his, quæ ſunt contra ius, non verò in his, quæ ſunt præter ius.

25 Imò addo, quod licèt contra Eccleſiam non procedat præſcriptio niſi annis quadraginta, hoc ſolum intelligi debere de bonis immobilibus, & iuribus Eccleſiæ, quæ ſunt inſtar immobilium bonorum: Ergo cum præcedentia Excommiſſariorum Cuſtodiæ Navarræ non poſsit cenſeri inter bona, vel iura Eccleſiaſtica, non poterunt dictæ præſcriptionum leges adhuc ea cauſa introduci: Ergo, &c.

26 Et ſi opponas 4. Quod licèt iura definiant tempus longevum eſſe inter præſentes decem annorum, non tamen inter abſentes: nam ad hoc requiritur ſpatium viginti annorum, vt conſtat *ex §. 1. Inſtit. De vſucap.* ſed Pater Generalis ſemper fuit abſens à dicta Cuſtodia: Ergo, &c.

27 Nam reſp. iura, & AA. pro noſtra ſententia ſupra allegatos, nullam facere diſtinctionem in hac conſuetudine præſcripta, inter abſentes, vel præſentes, vt ad illam viginti annos requirant, ad hanc verò decem; ſed abſolutè decem tantum annos poſtulare. Et ratio in noſtro caſu poteſt eſſe, quia cum hæc conſuetudo præcedentiæ non præſcribatur contra P. Generalem, ſed ſolum contra Religioſos antiquiores in dicta Cuſtodia, & iſtos conſtet fuiſſe præſentes, & conſcios ſupradictæ conſuetudinis, nequit in noſtro caſu habere locum dicta diſtinctio. Idem iudico etiam ſi dicta conſuetudo foret contra Principem abſentem, ob rationes, quæ videri poſſunt in Diana, Suario, & alijs pro noſtra ſententia ſupracitatis.

28 Et ſi forte opponas 5. Conſuetudines in contrarium (ſi quæ ſint) aliarum Cuſtodiarum: Reſpondet optime R. P. Corella. Quod ſic confirmo: tùm, quia conſuetudo non debet extendi de loco ad locũ, nec de perſona ad perſonam, *ex l. Ius ſingulare, & l. Quod vero contra, ff. de legib.* Tùm, quia de hoc millia poſſem aferre exempla in varijs Provincijs noſtrę Capuccinorum Ordinis, quarum multæ habent certas particulares conſuetudines, quę non ſervantur in alijs: tùm, quia ſic practicatur in Eccleſia Catholica, nam multæ Eccleſiæ particulares in diverſis Regnis, & Provincijs ſervant conſuetudines, quæ tamen nõ obligant in alijs Eccleſijs: tùm, quia ſic conſtat, *ex cap. Scit ſanta, & cap. Novit, diſt.* 12. Vbi iubet Pontifex, quod ſervetur conſuetudo cuiuſque Eccleſiæ: & quod non obligat, vt conſuetudo ſervata Romæ obliget in alijs Eccleſijs: & tùm denique, quia ſic Reverendiſsimus P. N Generalis hac de re conſultus reſpondit in citatis Epiſtolis, ſeu vt melius, & verius dicam, expreſsè mandavit, vt ſervetur conſuetudo, ſeu modus antiquus dictæ Cuſtodiæ Navarræ: Ergo, &c.

29 Alias obiectiones omittimus: tùm, quia parvi momenti, & tùm, quia ex dictis facile ſolvi poſſunt.

Fundamentum ſecundum ex paritate.

30 PRobatur 2. A paritate Exprovincialium; nam vbi eſt eadem ratio, debet eſſe eadem iuris diſpoſitio, *ex l. 1. ff. de legib. l. Quidem nummularios, ff. de edend. l. Nauta, § Final, ff. de naut. caup. & ſtabul.* & ex alijs: & hoc non ſolum extenſivè, ſed comprehenſive, *ex l. illud, C. de Sacroſanctis Eccleſijs, leg. 3. §. 1. ff. de iniuſto rupto. irritoque fact. teſt. leg. His ſolis, verſ. Satis etiam caute putamus, C. de revocat. donat.* Et ex alijs quam plurimis, etiam in odioſis, vt probat Salg. *de Reg. protect. 2. part. cap. 5. num. 54. & ſequentibus.* Sed ſic eſt, quod inter Exprovinciales, & Excommiſſarios, de quibus loquimur militat, eadem ratio quoad præcedentiæ punctum, vt nobis eſt indubitatum; imò, & quoad omnia, vt optimè, lateque oſtendit R.P. Corella, cuius inſtantiæ taliter vrgent, vt vix relinquant ambigendi locum, aliquidque addendi; aliàs verò diſparitatem aſsigna, quod non facile facies: Ergo, &c.

31 Nam ſi opponas 1. Provinciales habent iuriſdictionem ordinariam, ſecus verò Commiſſarij: Ergo, &c Reſp. negando minorem: Nam etiam noſtri Commiſſarij Generales Provinciarum necdum Provinciales habentium, quales ſunt Commiſſarius Hyberniæ, Commiſſarius Campagniæ, & Commiſſarius Navarrę, habent ordinariam iuriſdictionem ob rationem permanentiæ, vt infertur ex Baldo, apud Gloſſam, *in cap. fin. de offic. Ind. Ord.* & in terminis tenent ex noſtris Bober. *in Director. part. 1. cap. 4. §. Porro.* Vbi quarto loco inter Ordinarios enumerat Viſitatores Generales permanentes, Bonagratia *in Summul. quæſt. Regul. verb. Prælatus, num.* 385. vbi citat Sorbum, & alios.

32 Poteſtque ſic probari: Tùm à paritate Commiſſariorum, qui loco Provincialium defunctorum, privatorum, aut abſentium Provincias gubernant, qui non delegatam, ſed ordinariam iuriſdictionem dicuntur habere: tùm, quia hæc eſt differentia Commiſſariorum permanentium à Viſitatoribus tranſeuntibus: & tùm, quia à delegato non appellatur ad delegantem, ſed ad eum ad quem appellaretur, ſi delegatus tulliſſet ſententiam *ex l. 1. §. vlt. ff. ſi quis, & à quo.* Sed ſic eſt, quod à Commiſſarijs permanentibus, de quibus loquimur, appellatur ad Reverendiſsimum P. Generalem: Ergo, &c.

33 Nec obſtat ſi dicas 1. Commiſſarios adhuc permanentes non nativam, ſed dativam poteſtatem habere: *Sed ſic eſt*, quod iuriſdictio dativa non eſt ordinaria, ſed delegata, vt omnes fateri debent: Ergo, &c.

34 Non inquam, obſtat: nam poteſt dici dictam poteſtatem Commiſſariorum eſſe nativam potius quam dativam, cum ipſis competat ex dignitate, aut ex officio Commiſſariatus permanentis, annexam iuriſdictionem Prælatorum mediorum habente (ne maneat Prælatus medius ſine iuriſdictione Prælatorum

mediorum prærequiſita ad recte regendam, & gubernandam Provinciam, ſiveCuſtodiam, ſibi commiſſam) in quo conſiſtit, ſeu in quo ſecernitur ordinaria poteſtas à delegata, vt ex Soto, Gabriele, Valentia, Toleto, & alijs tradit noſter P. Boberius, *vbi ſupra, §. Legitima, & §. Delegata.*

35 Nec obſtat ſi inſtes 2. Commiſſarios Generales non habere aliam auctoritatem, quam datam à P. Generali, ampliorem, vel reſtrictiorem, prout eis placet, & non vltra: Ergo, &c.

36 Non enim obſtat: nam poteſt dici Commiſſarios permanentes eo ipſo, quod tales eligantur, ſeu inſtituantur, debere habere ratione dicti officij, vel dignitatis quidquid cõpetit Prælatis medijs; aliàs eſſet, & non eſſet Prælatus medius, quod implicat: & ſic licèt in litteris inſtitutionis nulla iuriſdictio expreſſaretur, haberent tamen Cõmiſſarij eo ipſo, quod in tales inſtituerentur, quidquid iuriſdictionis cõpetit alijs Prælatis medijs, nempè Provincialibus (quam iuriſdictionem poteſt P. Generalis reſtringere, vel ampliare iuſtis de cauſis Commiſſarijs, ſicut & Provincialibus) nam hoc expoſcit dicta dignitas, & officium, & indigentia Cuſtodiæ, quæ non minus ac Provincia indiget, & expoſcit ad ſui rectam gubernationem Prælatos infimos, medium, & ſupremum; vt recta dictat ratio, & vſus, ſeu conſuetudo Religionis explicuit, quæ conſuetudo dare valet ordinariam iuriſdictionẽ, vt benè Portel *in dub. Reg. verb. Prælat. in addition. num. 1.*

37 Nec obſtat 3. Si vrgeas P. Generalem expreſsè committere ipſis plenam auctoritatem in vtroque foro, quod ſupervacaneum eſſet, ſi tales Commiſſarij eam haberent ex officio eo ipſo, quod in Commiſſarios eligerentur: Ergo, &c.

38 Nam reſp. P. Generalem optime, & prudenter ſe gerere in dicta expreſsione, ſeu commiſsione: quia licèt noſtra hæc ſententia ſit communior, probabilior, & verior, non tamen excedit limites probabilitatis, & ſic ad tollendam omnem litem, & inquietudinis cauſam, omnemque ambiguitatem facit, quod tutius, & ſecurius iudicat eſſe, & eſt.

39 Et ſi opponas 2. Datur ſtatutum, ſeu lex in noſtra Congregatione, quæ expreſsè faveat Exprovincialibus, quoad præcedentiam ſuper cæteros Fratres, nulla facta mentione de Excõmiſſarijs: Ergo, &c.

30 Reſp. Per expreſsionem vnius ex caſibus æquiparatis, & ſimilibus in iure non cenſeri excluſum alium eamdem rationem habentem, vt tenet cum pluribus, quos congerit Sanchez *de matrim. lib. 9. diſp. 14. ſub num. 16. verſ. 4.*

41 Et ratio poteſt eſſe: tùm, quia quoties plures caſus habent eamdem rationem, licèt de vno dumtaxat loquatur lex, & de eo tantum in ea fiat mentio; videtur fieri exemplariter, non verò reſtrictivè, & excluſivè ad alios ſimiles, & eiuſdem qualitatis. Vt latè probat Salgadus *de retentione Bullarum, part. 1. cap. 9. à num. 15. vſque ad 25.* Et tùm, quia alias non poſſet ambitioſa cupiditas eorum, qui varijs modis quietem Reipublicæ turbare maquinant, legibus præveniri: cum impoſsibile ſit omnibus, & ſingulis eorum vna individualis lex dari, *ex l. Iura, l. Ex ijs, & l. In ea,* omnes tres leges conſecutivæ, *ff de legib.* ac ideò per rationem convincuntur cæteri caſus ſimiles ſub ratione comprehenſi, *l. Et ideò,* cum duabus ſequentibus, *C. de legibus.*

42 Hinc Ioannes Gutierrez *practicar. lib. 3. quæſt. 17. à num. 75.* cum multis DD. quos allegat dicit: quod quando ratio eſt expreſſa in diſpoſitione, in ea intelliguntur comprehenſi omnes caſus, qui ipſi rationi conveniunt, non quidem per extenſionem, ſed per incluſionẽ: *& num. 42.* quod expreſſum dicitur, quod ſub ratione comprehenditur, etiam ſi ille caſus ſit omiſſus, & alia ſimilia, *num.* 83. 84. 85. 103. 104. & in alijs quam pluribus.

43 Ex quibus à fortiori infertur, quod quando in lege, ſeu diſpoſitione exprimitur caſus magis frequẽs, vel perſona (vt in noſtro accidit) non poteſt fieri illatio ad excluſionem caſus minus frequentis, quia tunc expreſſus non videtur appoſitus in reſtritive.

44 Infertur 2. Quod ratio legis, ſeu cuiuslibet generalis diſpoſitionis debet attendi tamquam virtus intrinſeca, & tamquam genus prædicabile de ſuis ſpeciebus, vt æqualiter includat diverſas ſpecies (liceat ſic loqui in ſubiecta materia, etſi non logice) perſonarũ, & caſus emergentium, prout genus includit ſuas ſpecies, idque per comprehenſionem magis quam per extenſionem; vt tenet Bald *in Authent. Poſt Fratres, C. de legitimis hæred.* Caſtill *tom 6. controu cap. 169. n. 17.* & plures alij.

45 Quibus omnibus addo pro coronide huius ſecundi fundamenti: quod conſuetudo præcedentiæ Excommiſſariorum, quam ſupponimus vigere in Cuſtodia Navarræ (imò, & in cæteris noſtræ Congregationis Cuſtodijs) hoc ad minus debere operari, quod diſpoſitum à Religione per ſtatutum in obiectione relatum circa præcedentiam Exprovincialium ſuper cæteros Fratres antiquiores in Religione, cenſeatur etiam diſpoſitum circa precedentiam Excommiſſariorum, quam intendimus

46 Probatur hoc: Nam cum conſuetudo, non eſt contra legem, ſed ſolum declarativa legis: v. g. quando in aliqua quæſtione ſunt pro vtraque parte concludentes iuris rationes æqualiter, tunc conſuetudo viam approbans dicitur eſſe declarativa, valebitque non tàm ratione conſuetudinis, quàm virtute legis, ſic interpretatæ per conſuetudinem: neque exigitur, quod hæc conſuetudo declarativa ſit preſcripta, cum non adverſetur legi, ſed illam declaret; & ſufficit eam declarationem aliquo tempore fuiſſe obſervatam: prout tenent quoad omnia N. P. Bonagratia *in Iſagoge, num.* 46. Panormitanus, Socinus, Aretinus, Aymon, Doctiſsimus Luſitanus Barboſa *in l. Poſt dotem. ff ſolut. matrimon. num.* 48 & Rodericus *tom. 1. quæſt. Regular. quæſt. 11. art. 8. circa finem, qui reliquos citat*: Sed ſic eſt, quod hæc conſuetudo de qua loquimur, non eſt contra legem, ſed declarativa legis, cum ad minus pars, quã defendimus, habeat rationes æqualiter concludentes in hac quæſtione, ac cõtraria pars, vt ex dictis liquet, & conſtabit magis ex dicendis in ſequenti fundamento: Ergo, &c.

Fundamentum tertium ex æquitate, & ratione.

47 PRobatur 3. Ex multiplici ratione: Prima ſit, quia eſt conſonantius iuri communi, quod Excommiſſarij, de quibus loquimur, præcedant cæteros Fratres eiuſdem Cuſtodiæ, qui nunquam talem dignitatem habuerunt, etiam ſi ſint antiquiores in Religione: Ergo, &c. Pr. ant. *ex cap. Cum dilectus, de electione,* vbi innuit Pontifex, quod digniores in Eccleſia debent præferri: & Gloſſa ſuper *verb. Digniores,* ait, quod dignioribus dignior locus debetur: quod probat ex multis textibus vtriuſque iuris ibi videndis: & explicans dicta Gloſſa, *Qui ſint digniores,* dicit, *ex l. Nemo, C. de offic. Magiſt.* quod is gradus cæteros antecedit, quem labor prolixior, vel ſtipendia meliora fecerint anteire.

48 *Sed ſic eſt,* quod Excommiſſarij maiorem laborem ſuſtinuerunt, & maiora ſtipendia, ſeu obſequia ordini, & Cuſtodiæ exhibuere ratione ſui officij communis Patris totius Cuſtodiæ, quam cæteri, qui talem non habuerunt dignitatem; vt ex ſe conſtat, & à paritate Exprovincialium, qui ob eamdem cauſam cenſentur, prolixiorem laborem, & ſtipendia meliora exhibuiſſe, & ideò debere cæteros antecedere, ſeu anteire: Ergo &c.

49 Confirmatur: Nam prædicta cauſa maioris laboris, & obſequia præſtita Eccleſiæ movit multos Summos Pontifices ad concedenda multa privilegia Religionibus, qualis inter alios fuit B. Pius V. vt conſtat ex ipſius Bulla, *Et ſi mendicantium,* in cuius prœmio præmittens cauſam, ob quam Ordinibus mendicantium multa privilegia ibi concedit, hanc eſſe ait: *Quia ſedulo in Eccleſia Dei quotidie non ceſſant exhibere famulatum.* Sed ſic eſt, quod Excommiſſarij maiorem, ac meliorem famulatum exhibuerunt in Cuſtodia ſibi commiſſa, quam cæteri, qui non habuerunt talem dignitatem, & miniſterium; vt patet ex ſe, & ex paritate Exprovincialium, cum quibus æquantur in famulato preſtito, vt bene R. P. Corella: Ergo, ſi ob dictam cauſam iuſtum, & æquum reputatur, quod Exprovinciales retineant præcedentiam, completo Provincialatus officio, ob eamdem debet idem cenſeri iuſtum, & equum reſpectu Excommiſſariorum: Ergo, &c.

50 Secundum motivum, ſeu ſecunda ratio, vel congruentia, ſit: quia dicta prærogativa, præſtantia, vel eminentia, quam prædicti RR. PP Excommiſſarij ſupra cæteros prætendunt, nullatenus eſt diſſona, aut illicita, ſed valde conveniens: Ergo, &c.

51 Prob. multis modis hoc ant. Tùm ex paritate præcedentiæ, quam retinent Exprovinciales noſtri, quæ valde conveniens cenſetur: tùm ex vſu, & praxi omnium fere Religionum, nam fere omnes Religiones pro remuneratione obſequiorum à Prælatis medijs præſtitorum, ſolent ipſi aſsignare certa loca, præeminentias, & honores: ad quod ſumunt fundamentum, iam ex illo divi Pauli conſilio ad Rom. 12. *Honore invicem prævenientes.* Iam ex praxi Eccleſiæ, quæ in Conciliorum celebratione deſignat loca pro obſequiorum remuneratiòne: & habet ordinem aſsignatum, iuxta quem ſedere debeant Cardinales, Epiſcopi, & Abbates ſecundum qualitates, & dignitates ipſorum, vt in particulare deciditur, *in cap. Epiſcoporum 74. diſt. & cap. vlt. 17. diſt.* Et iam ex eo, quod in pictura Cœnæ D. N. Ieſu Chriſti obſervat Eccleſia, ponendo immediate ad latera Chriſti D. ex vna parte D. Petrum, & ex altera D: Ioannem Evangeliſtam, vt digniores, deinde cæteros ſuo ordine, & vltimo loco Iudam: Ergo, &c.

52 Tùm, quia valdè conſonum eſt rationi, vt in Religione ſint laborantibus præmia, hæc enim excitant ad laborandum pro Religione: quis enim dubiter magis mereri in Cuſtodia, vel Religione, qui magis pro Religione, vel Cuſtodia laborat: Ergo equum eſt, & valde conſentaneum rationi, vt his maius præmium, prærogativam, ſeu præeminentiam à Religione recipiant: Ergo &c.

53 Tùm: Quia ſumma, & mathematica æqualitas inter dictos Excommiſſarios, & cæteros Religioſos, eſſet inæqualitas, & fere confuſsio; vt patet ex comparatione corporis humani, in quo non omnia membra ſunt æqualia, neque æque nobilia, neque æquæ eminent, ſed proportionate ad qualitatem, & exigentiam cuiuſque, vt experientia notum eſt: quod idem ſervandum eſt in corpore miſtico Reipublicæ Religioſæ: Ergo, &c.

54 Et tùm: Quia dicta prætenſio Excommiſſariorum ex vna parte nequit eſſe ſignum, vel nota ambitionis, cum recte, & debite procedat, vt ex dictis liquet: & ex alia habet pro ſe tot congruentias, & exemplaria relata, maximè exemplare Exprovincialium noſtrorum: Ergo, &c.

55 Tertia, & vltima ratio ſit negativa: Nam in hoc nullum cernitur inconveniens, nec pro contraria parte poteſt aliquid allegari, quod ſit alicuius momenti; vt ſolutione argumentorum patefiet: Ergo, &c.

56 Nam ſi opponas 1. Quandam Bullam anno 1639 die 23. Iulij, ab Vrbano VIII. expeditam: in qua Pontifex revocat omnia, & quæcumque privilegia à quibuslibet Superioribus cuicumque Religioſo conceſſa, præter regularia Ordinis ſtatuta, quale videtur eſſe hoc præcedentię: Ergo, &c.

57 Reſp. 1. Hanc inſtantiam per multùm probare, nihil probare: idem enim probat contra Exprovinciales, ac contra Excommiſſarios, vt ex ſe patet, & ſic nihil probat.

58 Reſp. 2. Pontificem in dicta Bulla ſolum revocare privilegia perſonalia, non verò realia, vt ibi expreſſatur per hæc verba: *De Apoſtolica poteſtatis plenitudine, omnia, & quæcumque privilegia perſonalia, & ea Harum ſerie perpetuo revocamus, &c.* Sed præcedentia, quam intendimus, & de qua loquimur, non eſt privilegium perſonale, ſed reale, vtpote annexum officio Commiſſariatus, ſeu propter officium, & non propter perſonam conceſſum: Ergo, &c.

59 Et ſi opponas 2. Idem Vrbanus VIII. anno 1626. die 30. Iulij, Bulla particulari, quæ incipit *Paſtoralis officij*, ad inſtantiam Regis Hiſpaniæ Phili-

pi IV. annullavit in omnibus Religionibus privilegia, prærrogativas, immunitates, & eſſemptiones omnes, quas aliqui Patres graves in Religionibus à Prælatis habebant, vel ipſi per abuſum vſurpaverant in præiudicium Religioſorum: Ergo, &c.

60 Reſp. 1. Ex hac Bulla, & inſtantia idem probari contra Exprovinciales, ac contra Excommiſſarios. Reſp. 2. Papam ibi ſolum revocare illa privilegia per quæ Religioſi eximuntur ſaltem in parte ab obedientia Prælatorum, & ex quibus naſcuntur ſcandala, & inconuenientia in Conventibus, maximè de non aſsiſtendo in Choro, & Refectorio; non verò loquitur de præcedentia, quam ſolent retinere Prælati medij ob ocupationem publicam ſui officij, & maximum laborem, quem in ea pro bono communi præſticerunt: vt tenent Sobarcus cum alijs, in quodam allegato huius puncti in fine Regulæ Tertiæ Ordinis, num. 11. p. 328. Ad quod iuvat, quod cum hæc lex Vrbani ſit odioſa, debet reſtringi potius quam extendi.

61 Et ſi opponas 3. Sancti communiter ſuadent æqualitatem in Religionibus, eo quod iſta conſervat pacem, aufert partialitates, & prærogativas aliquorum cum aliorum detrimento: & quia inæqualitas inquietat ſingulares, cauſat diſſenſiones, gignit livorem, & alia mala, teſte experientia: Ergo dicta præcedentia, & ſimiles perrogativę, potius quam vtiles, ſunt noxię, & conſequenter illicitę: Ergo, &c.

62 Reſp. Hanc inſtantiam ſicut, & reliquas, æque militare contra Exprovinciales, ac contra Excommiſſarios, vt conſideranti patebit. Reſp. 2. Pręcedentiam Expręlatorum mediorum non auferre æqualitatem conſervativam pacis: cum opus ſit quod in Religione ſit cathegoria, & cum ſit æquum, quod & caput commune emineat, & ſubſint pedes, ſeu qui fuerunt ſubditi reſpectu Exprelati medij; aliàs ſumma, & mathematica æqualitas eſſet inæqualitas, & fere confuſio, vt ſupra dixi.

63 Addo, quod hæc prærrogativa pręcedentiæ cum ſit iuxta rationem, & praxim, non generat ſcandalum, nec Religionem relaxat, nec à Pręlatorum obedientia eximit, vt eſt certiſsimum: & ſic non eſt de illis prærrogativis, quæ aboleri à Religione ſuadent ſancti, & Pontifices: Imò addo 2. Quod etiam ſi aliqui pauci de hac præcedentia ſcandalicentur, non eſſe curandum de tali ſcandalo, cum illud ſit merè paſivũ, acceptum, & fere Phariſaicum, ſiquidem dicta pręcedentia in ratione, & æqualitate fundatur, vt iudicabit quiſque vir prudens, qui non ſit pars in dicta cotroverſia, ſeu lite.

64 Et ſi opponas 4. Dicta pręcedentia eſt quoddam genus diſpenſationis, in qua nulla cernitur vtilitas, aut neceſsitas, qua propter D. Bernardus lib. 3. de conſider. ad Eugenium dicit: non vti debere diſpenſationibus niſi raro: & ratio qua movetur ad hoc eſt: *Quia huiuſmodi gratiæ potius ſunt crudeles diſpenſationes, quam iuſtæ diſpenſationes*: Ergo, &c.

65 Reſp. 1. Hoc argumentum ſicut, & reliqua militare, etiam contra Exprovinciales, & ſic nullius eſt momenti ex Religionis praxi. Reſp. 2. neg. ant. Nam in hac, & ſimilibus præcedentijs magna cernitur vtilitas, & neceſsitas, vt ex dictis liquet, & ad D. Bern. dico, loqui de illis diſpenſationibus, quæ non fundantur in æquitate, & ratione: nam iſtę cum ſint abſque cauſa, ſunt perturvativę pacis, dant, ſeu generant cum fundamento ſcandalum, &c.

66 Et ſi opponas 5. A ſimili indulgentiarum, quas Paulus V. anno 1606. propria Bulla revocavit Religioſis conceſſas propter abuſus, & corruptelas, quæ in vſu dictarum indulgentiarum fuerant ortę: Ergo, &c.

67 Reſp. 1. Iam ipſum Paulum V. loco ablatarum alias ſubrogaviſſe indulgẽtias. Reſp. 2. Hanc præcedentiam, de qua loquimur, non eſſe abuſum, ſed in æquitate, & ratione fundari, quo ceſſat vis argumenti.

68 Et ſi opponas denique praxim aliquarum Religionum, vt Carmelitarum, & Societatis, in quibus nulla extat, vel admittitur eſſemptio: Ergo, quia hoc eſt melius, & convenientius: Ergo, &c.

69 Reſp. 1. Hoc argumentum expugnare præcedentiam noſtrorum Exprovincialium, qua propter reijci debet ex mente, & iudicio noſtræ Seraphicæ Religionis. Reſp. 2. Quod dictæ obſervantiſsimæ Religiones, forte habebunt æquivalentias alias, ſin autem mortificationem ſuſtinent illarum Prælati medij, & forte privatim ſentient convenientius fore, quod in ſuis Religionibus vteretur, quod in cæteris practicatur circa hoc punctum.

70 Qua propter ſentimus (ſalvo meliori iudicio) præfatos RR. PP. Excommiſſarios cauſam legitimam defendere, & conſequenter æquum eſſe, quod manuteneantur in ſua poſſeſsione pacifica, & conſuetudine de ſemper quaſi: ob allegata, & maximè ob benignitatem Reverendiſsimi P. N. Generalis, qui hanc præcedentiam concedere poſſe, nemo eſt, qui rationabiliter ambigere poſsit: tùm ratione Generalis illius auctoritatis, quam habet, ſicut puniendi delicta, ita præmiandi virtutes, & labores pro Religione: tùm, quia ille poteſt privilegium concedere, qui poteſt legem ferre, vt eſt communis DD. & tùm, quia ſic habet communis praxis ferè omnium Religionum: Ergo, &c. Dat. Matrit. anno 1674. die 24. Decembris.

CONSULTA IV.

Acerca de la precedencia entre vn Diſinidor, y ſu Guardian, quando eſtàn fuera del territorio de la Guardiania.

PReguntaſe: *Si vn ſubdito tiene preexcelencia, y precedencia à ſu Prelado, por algun oficio, ò perſonato, al qual eſtà anexa la preeminencia: de manera, que ſi no fuera ſu Prelado, ſin queſtion alguna le precediera en todo; que ſi eſtando fuera del diſtrito de ſu Prelacia, y eſtando en el territorio ageno el Prelado, le ha de preceder el ſubdito. Como v. g. en las Religiones, adonde los Diſi-*

nidores pueden ſer Guardianes, y dexarlo de ſer, ſi vn Diſinidor primero fueſſe ſubdito del ſegundo, ò el ſegundo del tercero, ò eſte del quarto: ſi eſtando fuera del diſtrito, y territorio de la Guardiania de ſu Guardian, le ha de preceder, como ſin duda alguna le tocava precederle en todas partes, ſi no fuera ſu Guardian?

La razon de dudar, es: porque el Guardian, en qualquiera parte que eſtè, es Prelado del dicho Diſinidor: Luego en qualquiera parte que eſtè le debe preceder.

Item, porque la coſtumbre parece lo tiene declarado aſsi. pues los ſubditos, aunque ſean mas antiguos, ſiempre dàn la precedencia à ſu Prelado, aunque eſtè fuera de ſu territorio: Luego, &c.

Tambien, porque en los Capitulos Generales de la Religion, donde ſe ha movido la duda, los Provinciales preceden à los Cuſtodios en todo (no obſtante què ſon Vocales como ellos, y que muchos de los miſmos Cuſtodios ſon mas antiguos que ſus Provinciales) por ſer ſubditos ſuyos, no obſtante què los dichos Provinciales eſtàn fuera de ſu territorio, y diſtrito: Luego, &c.

1 Pero no obſtante lo dicho, ſe reſponde: Que el ſubdito que tiene preeminencia por razon del perſonato, por la qual precediera à ſu Prelado, ſi no lo fuera; aunque lo ſea eſtando fuera del diſtrito, y territorio de ſu Gvardiania, ò Prelacia, le debe preceder. Y ſe prueba.

2 Lo primero: Porque aſsi lo determina el Derecho, en caſo aun mas apretado, en el capitulo *A collatione, de appellationibus, lib. 6.* y alli comunmente los Doctores, *& cap. Poſtulaſtis, de conceſsione Prębendæ*, vbi etiam communiter Doctores, *cap. Cum in Eccleſia*, vbi Ioannes Andræas, *de præbendis in 6.* adonde ordonan los Sagrados Canones: que en las Igleſias, en que los Obiſpos, juntamente con ſerlo, ſon Prebendados, ò Canonigos; que quando concurren, no como Obiſpos à la preſentacion de algun Beneficio, ſino como Prebendados, ò Canonigos, eſtèn, no en el primer lugar, ſino en el que les toca, ſegun la antiguedad de Canonigos, reſpecto de los demàs: y que les preſida el Dean, ò Arcediano, y firme primero que ellos el deſpacho de la preſentacion del Beneficio. Y aſsi dize la Gloſſa en el dicho *cap. A collatione*, que para ſaber ſi el Obiſpo obrò como Prelado, ò como Canonigo, ſe ha de convencer del lugar que tuvo: porque ſi obrò como Canonigo, ha de eſtàr, no en el primero, ſino en el que le toca; y ha de firmar deſpues del Arcediano, Dean, ò otro qualquiera Preſidente de el Cabildo. Ita Gloſſa citata *in dict. cap. A collatione, verbo Prælatus*, ibi: *Et ſi quærantur quomodo conſtabit, an ſit ibi vt Prælatus, vel an ſit ibi vt Canonicus? ſi eſt in primo loco, & ei primo ſcribit, tunc apparet eum eſſe vt Epiſcopum, vel vt caput; ſed quando ſedet, & ſubſcribit poſt Archidiaconum, vel alium, qui ibidem præſit., tunc patet ipſum ibi eſſe vt Canonicum.* El Derecho manda, que el Obiſpo, quando no obra como Prelado, aunque eſtè en ſu territorio, y aun en ſu miſma Igleſia, le preceda en el lugar, y en el firmar, el que tiene preeminencia, y perſonato mas principal que èl, preciſa la Prelacia; no obſtante que es Prelado verdadero de los miſmos que le preceden, y que eſtà en ſu territorio: Luego à fortiori, quando otro Prelado, de inferior dignidad, eſtà fuera de ſu territorio, le ha de preceder ſu ſubdito, ſi tiene perſonato, ò preeminencia mas principal que èl, preciſa la Prelacia.

3 Pruebaſe lo 2. Porque como enſeñan comunmente los Doctores, ningun Prelado, aunque ſea Obiſpo, puede exercer ſobre ſus miſmos ſubditos la juriſdiccion contencioſa fuera de ſu territorio; *cap. Poſt electionem, de conceſsione Præbend. & cap. Novit*, vbi Gloſſa 1. *de offic. legat. l. 1.* Vbi Bartolus, & communiter Doctores, *& l. 2. ff. de offic. Proconſulis.* Y el llevar las inſignias de ſu dignidad, que denotan ſuperioridad, y la precedencia en los lugares, es acto de juriſdiccion contencioſa, porque puede tener contradicion, y quien contradiga, y aſsi no ſe puede exercer en el ageno territorio: como lo enſeñan Cardoſo *in prax. Iud. & Advocat. verbo Epiſcopus, num. 7.* y los demas. Luego ſi la precedencia es acto de juriſdiccion contencioſa, y eſta no la puede el Prelado exercer ſobre ſus ſubditos en territorio ageno; el dicho Prælado no puede preceder à ſu ſubdito en el territorio ageno. Y aunque por las razones dichas, y autoridad de los Doctores alegados no puede aver duda, que la precedencia del Prelado al ſubdito es acto de juriſdiccion contencioſa, ſe prueba con evidencia: porque juriſdiccion contencioſa, es aquella que ſe exercita, quando puede aver contradicion, y contienda entre partes, y quando el ſubdito no ſe ſugeta voluntariamente, *l. Inter ſtipulantem, § 1.* vbi Doctores communiter, *ff. de verbor. obligationib. & l. Omnes*, vbi Gloſſa 1. *ff. de offic. Proconſulis, l. Nec fæminæ, & l. Si reus, ff. de procuratoribus*, Jaſſon *in rep. l. 1. num. 83. C. de Summa Trinitate.* La precedencia del Prelado al ſubdito puede tener contradicion, y quien contradiga, y puede ſer el ſubdito involuntario en ella: Luego es acto de la juriſdiccion contencioſa. Y ſe confirma: porque no ſiendo acto de la contencioſa, avia de ſerlo de la juriſdiccion voluntaria: eſte acto de que ſe trata, no es de la voluntaria: luego es de la contencioſa. La menor ſe prueba: porque juriſdicciõ voluntaria es aquella en que el ſubdito, por pura voluntad, y ſin neceſsidad, ni obligacion ninguna, ſe ſugeta à ſu Prelado, y en que no puede ſer violentado; l. *Omnes*, vbi Gloſſa 1. *de offic. Proconſulis*, Jaſſon *in d. rep. l. 1. num. 83. C. de Summa Trinitate.* Luego ſi por obligacion le neceſsitaſſen à dàr la precedencia à ſu Prelado, no ſeria aſte acto de juriſdiccion voluntaria, y por el conſiguiente lo ha de ſer de la contencioſa,

4 Pruebaſe lo 3. Porque en la Religion, adonde ſe duda el dicho caſo, ſiempre en la Diſinicion han precedido los mas principales Diſinidores à los otros, aunque ſean ſus Prelados: y en los Capitulos ſiempre han precedido, y votado los Diſcretos primero que ſus miſmos Guardianes. Eſtos ſon actos poſsitivos, que inducen poſſeſsion, y coſtumbre: Luego deben preceder: y quando no huviera eſtos actos, no importàra coſa alguna, conſtando claramente del Derecho.