EH5CH105

UANL
DAD AUTÓNOMA DE NUEV
CIÓN GENERAL DE BIBLIOTE

SOLOR

Obras

Polthum

KKT500
S6
1776
c.1

1080046860

OBRAS VARIAS
POSTHUMAS
DEL DOCTOR DON JUAN
DE SOLORZANO PEREYRA,

Cavallero del Orden de Santiago, del Consejo de su Magestad, en el Supremo de Castilla y de las Indias, Junta de Guerra de ellas, y de la de Minas.

Contienen una recopilacion de diversos Tratados, Memoriales, Papeles eruditos, y algunos Escritos en causas Fiscales, y todos llenos de mucha enseñanza y erudicion.

CORREGIDAS Y ENMENDADAS EN ESTA EDICION

POR EL LICENC.do D. FRANCISCO MARIA VALLARNA,

Abogado de los Reales Consejos, y del Colegio de esta Corte.

EN MADRID:

CON LICENCIA, Y PRIVILEGIO DE S. M.

En la Imprenta Real de la GAZETA.

AÑO DE M.DCC.LXXVI.

49442

KKT500
S6
1776

PARECER Y DICTAMEN
DEL DOCTOR DIEGO JOSEPH DORMER,
CORONISTA DE SU MAGESTAD, Y DEL REYNO DE GRANADA,

Sobre los Tratados contenidos en este Tomo; cuyo dictámen sirve de proemio á esta Obra.

HE visto esta *Recopilacion de Tratados, Memoriales, y Papeles del señor Don Juan de Solorzano*, Varon tan conocido por su dignidad y letras, que generalmente celebran todos; y siendo sus grandes méritos de la mayor estima y censura, no puede aventurarse la mia á conocer de estos nuevos escritos, sin intentar reducir al exámen de tenue luz toda la esfera del Sol, motivo porque havrán de convertirse estas líneas en un reconocimiento público de lo que se debe á este nobilísimo Escritor, que ha dado tanta opinion á su pluma, como á España gloria, y adelantamientos felices á la enseñanza comun.

Floreció en la Insigne Escuela de Salamanca, pátria, domicilio, y nudriz de las Leyes (como celebran á Roma, y Beryto, San Sidonio Apolinar (1), Obispo en Francia de los Arvernos, y el Emperador Justiniano) (2) obteniendo desde muy mozo las primeras Cátedras, con aplauso, y recomendacion de quantos le oian, y estampando en este tiempo el Libro *de crimine parricidii*, que llaman comunmente de oro: y las diez Conclusiones *de vulgari, & pupillari substitutione*, que presidió á Don Americo Marcio de Médicis, sobrino del Gran Duque de Florencia.

Fue nombrado despues por la Magestad del Señor Rey Don Felipe III. Oidor de la Real Audiencia de Lima, en el Perú, y con su orden recogió las Cédulas, y Ordenanzas de las Indias, estampandolas muy ilustradas en los tomos *de Indiarum Jure*, y *Política Indiana*, dignos de mas particular aceptacion, que el Códice de antiguas Leyes que formó Sexto Papyrio, con alabanza comun de los mismos Jurisconsultos, y Escritores de Roma, aun sin añadir algun propio estudio al de la Compilacion; pues Pomponio (3) escribe: *Is liber, ut diximus, appellatur* Jus Civile Papyrianum, *non quia Papyrius de suo quicquam ibi adjecit, sed quod leges sine ordine latas in unum composuit.*

Por estos estudios, su christiandad, entereza y zelo executivo en servicio de su Magestad, le favorecieron muy singularmente los Virreyes en repetidos Informes, y el Real Consejo de Cámara en diferentes Consultas, sirviendose su Magestad de hacerle merced de Avito de Santiago, y de Plaza de Oidor, la que primero vacase en Valladolid ó Granada, y apenas llegó á la Corte de Plaza de Fiscal del Consejo de Hacienda, y Contaduría, elevandole ultimamente á Fiscal, y Consejero de Indias, y del Consejo Real de Castilla: empleos todos de la primera estimacion, y en que mostró tan aventajadamente las obligaciones de su sangre y caudal, portandose con la misma justificacion, y entereza que siempre, y estampando las *cien Emblemas Regio-políticas*, con los demás *Papeles, Memoriales* y *Tratados*, que se publican de nuevo en este Tomo, sin *muchos*, y varias *Consultas* que aun guardan algunos Curiosos, reconociendose en todos su immensa erudicion, y cultura admirable en las Lenguas Española y Latina.

Mucha gratitud deben España y las Indias á este insigne Escritor, por haver restablecido sus Leyes con su cuidado y pluma, segun discurre Pomponio (4), hablando de los Autores que han ilustrado el Derecho Civil: *Post hoc deinde, de Auctorum successione dicemus: quod constare non potest Jus, nisi sit aliquis Jurisperitus, per quem possit quotidie in melius produci*; hallandose á esta parte reconocido por comun Maestro el señor Solorzano, y con las nobles calidades que Casiodoro (5) desea en Ministros de su estimacion: *Qui prudentiæ fascibus ita præluxit in Curia, ut haberetur meritò clarus inter tot lumina dignitatum. Litterarum quippe studiis dedicatus, perpetuam doctissimis disciplinis manicipavit ætatem. Nam primis, ut ajunt, libris eloquentiam consecutus, toto se Aonii fonte satiavit. Vehemens disputator in libris, ... verborum novellus sator: æquiparaverat prorsus meritis, quos lectitarat auctores: commendavit etiam studiorum bona per benignitatis insignia; solens imperitiam magis inflari aura superbiæ, quæ levibus flabris exponitur, quia virtutum radicibus non tenetur. Fuit quidam nostrorum temporum Cato, &c.* No haviendo apenas quien no tenga estas circunstancias por proprias de la profunda licion, gravedad, y entereza de vida de este insigne Escritor.

Cuyos escritos, que se ofrecen en este volumen, aunque comunmente se califican por suyos, y los advierte la diligentísima y curiosa pluma de Don Nicolas Antonio en el Tomo primero de su Biblioteca Española, pareció no obstante recopilarlos por el beneficio de todos los estudiosos, buena memoria del mismo Escritor, estimacion de España, y de su casa, é hijos, y porque puestos en el olvido no peligrasen en la desgracia que muchos, de que Synesio (6) hace esta sentida ponderacion: *Magis esse impium, sufurari scripta mortuorum, quam eorum vestimenta, quod vocant sepulchra, effodere.* Zaragoza 17 de Mayo de 1676.

Doct. Diego Joseph Dormer.

IN-

(1) S. Sidon. *Apollinar. lib. 1. epist. 6.*
(2) Imper. Justinian. *in Præam. Digest. & in Novel. Constit. 10.*
(3) Pompon. *in leg. 2. §. 2. ff. de Origin. Jur.*
(4) Pompon. *in leg. 2. §. 13. ff. de Origin. Jur.*
(5) Cassiodor. *lib. 2. Variar. epist. 3.*
(6) Synes. *epist. 141. alias 162.*

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS
UANL FONDO

INDICE

DE LOS TRATADOS, MEMORIALES, Y PAPELES que se contienen en este Tomo.

I. DIligens, & accurata de parricidii crimine disputatio, duobus libris comprehensa, quorum prior pœnas huic sceleri constitutas exactissimè explicat; posterior, qui eis subdantur non minori cura pertractat, pag. 1.

II. Decem conclusionum manus ex nobilibus Jurisconsultorum, Cæsarumque responsis *in leg.* 2. *leg. Verbis civilibus* 7. *leg. Centurio* 15. ff. *de Vulg. & Pup.* & *leg. Precib.* 8. Cod. *de Impub. & aliis subst.* pag. 83.

III. Memorial ó Discurso informativo Juridico Histórico-político de los derechos, honores, preeminencias, y otras cosas que se deben dár y guardar á los Consejeros honorarios y jubilados; y en particular si se les debe la pitanza que llaman de la Candelaria, pag. 103.

IV. Memorial y Discurso de las razones que se ofrecen para que el Real y Supremo Consejo de las Indias deba preceder en todos los actos públicos al que llaman de Flandres, pag. 167.

V. Papel político con lugares de buenas letras, sobre la variedad de los dictámenes de los hombres, asi en el juzgar, como en el discurrir acerca de qualquier cosa, pag. 201.

VI. Papel Juridico, é instancia Fiscal con los bienes y herederos del Governador Don Francisco Vanegas, Cabo que fue de las Galeras de Cartagena, sobre si se pueden seguir, y sentenciar contra ellos los cargos que quedaron hechos al dicho D. Francisco, aunque él haya muerto pendiente este pleyto: y generalmente sobre todos los cargos en que se puede inquirir, y proceder contra los Jueces y Ministros difuntos en visitas, demandas y residencias, pag. 209.

VII. Discurso y Alegacion en Derecho sobre la culpa que resulta contra el General D. Juan de Benavides Bazan, y Almirante D. Juan de Leoz, Cavalleros del Orden de Santiago, y otros Consortes, en razon de haver desamparado la Flota de su cargo, que el año 1628 venía á estos Reynos de la Provincia de Nueva España, dexandola, sin hacer defensa, ni resistencia alguna, en manos del Cosario Holandés en el Puerto y Bahía de Matanzas, donde se apoderó de ella, y de su tesoro.

VIII. Discurso político sobre haver los Alcaldes de la Chancillería de Valladolid herrado en la cara á unos Gitanos, que estaban mandados restituir á la Iglesia, con letra que decia *Ladrones*, &c.

D.D. JOANNIS SOLORZANI PEREIRÆ, I.C. HISPANI, DE PARRICIDII CRIMINE DISPUTATIO.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ® DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

LECTORI MEO
SALUTEM DICO.

MAgnam hujus tractationis partem (Candide Lector) quam nunc bonâ (utinam) scævâ in publicum mando, ex stato, solemníque almæ hujus Salmanticensis Scholæ more, annis superioribus, pro obtinendâ licentiæ laureâ, non sine audientium patrum approbatione publicè recitavi. Sed cum neque omnia tunc dici angustiæ temporis paterentur, & tempus etiam ipsum, studium juge, & assidua variorum librorum lectio plurima (ut solet) alia nobis obtulerit, quibus antiquum illud opus ornari magis, & condiri putuisset, & quæ in cullei supplicio, parricidis irrogato, latent mysteria, præter alios interpretes reserari, non sum passus, quæ dixi dudum, quæ tacui, quæ etiam posteà observavi, & observata in libri formam digessi, diutius in umbraculis domesticis contineri, & fœtum hunc animatum jam, quin & maturum, & prodire foras nitentem, luce privari. Præsertim cùm me quoque dicant vatem pastores, & otii & silentii rationem requirant ab homine aliquâ facultate prædito, aut certè his literis initiato, gymnosophistarum legem laudantes, apud quos impransus ad opus extrudebatur, qui nihil cui pranderet adduceret. Sat scio non defuturos, qui melius fuisse dicant, otiosum esse, quàm nihil agere, hoc est, quàm inaniter vexari, difficiles nugas habere, & quod ait Seneca, *Ingenium inter irrita exercere, & disputationibus nihil profuturis otium terere*, verùm si hoc stultitia est, plures, ut cum Cicerone loquar, stultitiæ hujus reos domestico præconio colligere possum. Neque video cur concessam omnibus, vel correptam jam, vindicatámque quidvis audendi, quidvis scribendi libertatem, mihi adsumere non deberem. Sed quoniam aliud stultitiæ genus videtur exemplis errantium patrocinium sibi mutuare, & contra id quod Cato Albino respondit, culpam malle deprecari, quàm culpâ vacare, nego alienam me, & Juris professore indignam, provinciam suscepisse, nego libellum hunc, quem quasi præcursorium interim dum moliuntur alii, dum comuntur, emitto, in rebus inanibus, & numquam usui futuris versari, cum multa contineat, quæ ad puram, putamque juris prudentiam spectant, multa quæ in foro quotidie, plurima quæ in Scholis tractari & solent, & possunt, & ab aliis, aut omissa, aut nusquam ut oportebat exposita reperiuntur. Itaque te moneo, lector, ne prius lucubratiunculam istam carpas quàm capias, ne negligas antequam legas, plus enim in recessu quàm in fronte utilitatis & voluptatis habituram spondeo. Vale.

IN-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

INDEX CAPITUM
LIBRI PRIMI.

CAPUT I.

In quo præfationis loco, plurimis & I. C. & bonorum auctorum non vulgaribus testimoniis Reip. salutem in plectendis sontibus versari dotetur. pag. 1

CAPUT II.

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

CAPUT III.

De parricidii nomine, & orthographia, qui olim, qui hodie parricidæ dicantur. De parricidii quæstoribus, & eorum officio, & origine plura. Vulgata Pomponii, I. C. lectio contra aliquorum emendationem asserta. Festus Pompejus ex Scaligeri sententia correctus. pag. 4

CAPUT IV.

Solonem, & Romulum nullas in parentum interfectores leges tulisse. Id meritò factum, multis & testimoniis, & exemplis ostenditur. Naturam ne suspicari quidem parricidium permittere. Leges facinora interdum non tam prohibere, quam admonere. Prohibitionem & punitionem ad facinus invitare. pag. 5

CAPUT V.

Parricidii pœnam à Solone, & Romulo prudenter omissam, non minùs prudenter postmodum constitutam. Leges pro temporum varietate mutari oportere. Parricidium quis primus Romæ patraverit. Livii in hac re, & Plutarchi dissensio. Tullia, Servii Tulii Romanorum Regis, filia parricidium, & tempore, & immanitate primum videri. pag. 6

CAPUP VI.

Filiorum qui apud varias gentes parentes occiderint, plurima exempla relatu non injucunda. Bessi Pœoniensis parricidium, ejusque ultio miraculosa. Filios non minùs quàm extraneos parentum vitæ insidiari, Accursii, & aliorum testimonia, hanc in rem in medium adducta. Nationes quasdam ex more parentibus necem inferre, & alias eorum carnibus vesci, alias canibus tradere, alias è saxo dejicere. Sardonius risus unde. pag. 7

CAPUT VII.

Parricidium qualiter fuerit ab Ægyptiis, Hebræis, Græcis, Persis, Macedonibus, Lusitanis, & aliis gentibus vindicatum. Romanos non interfectum modò, sed & verberatum à filio patrem graviter vindicasse. Servii Tullii lex in hanc rem allata, & diligenter exposita. Quid sit plorare, quid quiritare, quid jubilare. Sacer homo quis, quæ sacratæ leges. Sacer homo cur impunè à quolibet occidi posset ex Macrob. Pulsati parentis pœna. Virgil. Ulpiani, & Senecæ de hoc delicto sententiæ. pag. 9.

CAPUT VIII.

Parricidii pœna apud Romanos quæ fuerit. Eam prius à Tarquino in sacrilegum quemdam usurpatam. Parem videri parricidii & sacrilegii rationem. Quo primum tempore Parricidæ culleo insui cœperint, & an id fuerit legibus, an moribus introductum. Valerii in hac re, cum Livio, Modestino, & aliis auctoribus pugna. Ea qualiter ab Stephano Pighio, Cujacio, & Petr. Ærodio composita, & Valerii emendatio tentata. Nostra tandem de tota hac controversia Sententia. pag. 10

CAPUP IX.

Cullei supplicium Modest. mori majorum tribuere, Justinianum id novè à Pompejo institutum testari, Martianum Parricidas pœna legis Corneliæ de siccariis puniendo docere. In hac pugna Hottomannum, Balduin. Cujac. Sigonium, Duaren. Ant. Aug. Covarrub. & alios nihil quod probari possit dixisse. Quid nos in difficili hoc articulo existimemus. Multis invibus lux allata. pag. 12

CAPUT X.

Peculiariter de pœna à Romanis in parricidas constituta tractatur. Parricidam ex Modest. sententia antè omnia virgis cædendum. Hoc ex Romanorum moribus factum videri, apud quos ultimum supplicium semper verbera præcedebant. Porcia & Sempronia leges, verbera à civium tergo removerunt. Cur hæ Parricidis non profuerint. Quid sit more majorum supplicium sumere. In instrumentis verberandi magnum fuisse Romanis discrimen: virgis cives, flagellis servos, vite milites cæsos. pag. 14

CAPUT XI.

Sanguineis virgis Parricidam verberandum Modest. scribere. Has Acc. & alios, quòd sanguinem elicerent, sic dictas putare. Flagellum, in quo dolor inest, apud Ulpianum quid. Ejus emendatio post Budæum & alios late probata. Dolon quid. Corasii, Mantuæ & aliorum, qui apud Modist. Sagmineis, reponunt, emendatio rejecta. Itemi & Rutardi, qui, Saligineis. Sagmen quid. Et sagminum usus apud Romanos. Asserta vulgaris Modestini lectio. Sanguineæ virgæ quæ, & unde sic dictæ. Arbores infelices quæ. Lictorum fasces an ex istis virgis sanguineis. pag. 16

CAPUT XII.

Parricidas culleo insui. Quid culleus, & quibus in rebus usurpari solitus. Non semper ex corio, & utre bubulo factum, sed interdum ex lino, vel cannabi. Quin & è sparto. Isidori & Fulgentii, obscura de hac re verba, cum Turnebo explicata. Cullei mentura & capacitas quæ. Catonis locus in hoc adductus, & cum aliis in concordiam reductus. Cullei nomen interdum in obscœnis usurpatum. pag. 17

CAPUT XIII.

Culleum propriam fuisse, & solemnem Parricidarum pœnam, plurimis testimoniis ostenditur. Plauti obscura verba hoc ex fonte cum Dionys. Lambino vero sensu donantur. In Neronis Parricidia populum variè lusisse. Cornificii verba ad hanc pœnam pertinentia in medium adducta, & adversus Berosiad. Catell. Cottam, Turnebum & alios nova explicatione donata. Folliculus lupinus quid. Reorum ubi ultimum supplicium subiturì essent, faciem ex more velari. Lignea, quæ reorum pedibus injiciebantur, quales. Adagium culleo dignus. pag. 18

CAPUT XIV.

Canis, gallus gallinaceus, simia & vipera culleo insui, quo primum tempore cœperint. Varias esse in hac quæstione Ærodii, Hotomanni, Magii, Coleri & aliorum sententias. Simiam planè, & viperam frequenter in hoc supplicio apud veteres inveniri. Gallum verò, & canem non ita. Inde Hotomannum in Modestini responso Triboniani manum agnoscere. An rectè; Quænam fuerit eorum animalium insurgendorum ratio generaliter inquiritur, & explosa ridicula quædam antiquorum, alia Theophili vehementer probatur. pag. 20

CAPUT XV.

Canis, quod cum Parricidâ symbolum habeat. Forcat. & Covarrub. rationes, quod immundus sit, & impurus, vel quod nimis erga dominos fidelis, multis prius testimoniis & exemplis ornatæ, postea rejectæ. Canum quorumdam docilitas, & fidelitas admiranda. De Ulysseo cane nonnulla. Lares caninis tergoribus quare. Novæ rationes insuendi canes cum Parricida ultra alios tentatæ. Rabidi canes dominos petunt. Canes in parentes crudeles, matres saliunt. A Romanis odio habiti, & quotannis in supplicium rapti, & quare. pag. 21

CAPUT XVI.

Gallus gallinaceus cur Parricidam comitetur? Angeli delirium exploditur, & Accur. item, qui Gallinaceum malè castratum interpretatur, & perisimè castratos gallos reddi fortiores contendit. Gallinaceus cur appelletur. Galli appellatio varia. Galli Deæ Cybeles Sacerdotes cur ita dicti cum essent castrati. Pugnacissimos esse Gallos, & naturâ viperis vehementer infensos. Inde secundùm recentiores parricidii pœnæ adaptari. Plura de gallorum pugnis, & ubi hodie in usu. Unde gallorum lusus, qui à pueris Bacchanalium tempore fit, originem duxerit; Galli in matres crudeles. Pet. Gregorium in carminum Lucretii allegatione lapsum. Gallos nimis esse uxorios, & prolis amantes. pag. 23

CAPUT XVII.

Viperam Parricidæ similem esse, ideoque in ejus supplicio adhiberi, cum hæc quoque parentis viscera nascendo præmpat. Hoc multorum testimoniis probatum, ex aliis postea in dubium vocatur. Tandem prior opinio magis admittitur. Sacrilegi quomodo apud Æthiopes punitii. Hominum quorumdam natura, quibus venenata animalia non nocent. pag. 25

CAPUT XVIII.

Quid habeat simia cum parricida commune. Forcat. Balduin. Pet. Greg. & Covarrub. rationes confirmatæ prius, deindè rejectæ. Alia, quæ nec ipsos latuit, magis probata. Plura de similarum natura & hominum imitatione. Catulos ab eis interdum nimis complectendo necari. Animalia quædam parentes occidere. pag. 26

CAPUT XIX.

Parricidas culleo cum animalibus inclusos in mare jactari. Hoc solemne fuisse: Nec ante Constantinum in flumen demissos. Qualiter in mare deferentur. Ciceronis verba in dubium vocata. Accur. & aliorum opinio, qui in Modestini responso mare pro flumine accipiunt, explosa. Jurisconsultos semper propriè loquutos, parricidas aliquando bestiis, aut igni traditos. Quædam de his pœnis. pag. 27

CAPUT XX.

Parricidas monstra quædam & portenta naturæ videri. Inde meritò nova & inusitata pœna damnari. Elementa communia omnium esse. His parricidam vivum adhuc justè privari. Cicer. Quint. & Ovidii in hanc rem elegantissima verba. Debere pœnas delictis esse conformes. Petri Plazæ ratio quædam ob quam parricidæ in mare jactentur, convicta & damnata. pag. 28

CAPUT XXI.

Parricidas ut Cicer. ait, ideò nudos in mare non dejici, ne ipsum, quo reliqua expiari solent, polluerent. Ratio hæc difficilis reddita. Nec à Cæsio Rhodigino, aut aliis satis perepta. Aqua fluviali leviora, graviora erbina mari expiari solere, latè probatum. Aquæ benedictæ origo in templorum ostiis. De expiationibus veterum plura. Parricidii crimen nullam apud veteres expiationem admisisse. Hoc cum Illustrii. Card. Baronio defensum, & necessariis argumentis evictum. pag. 29

CAPUT XXII.

Sepulturam parricidis negari, multis & juris, & bonarum literarum argumentis & exemplis ostenditur. Sepulturam humanitatis ratione hominibus debitam sæpe ob criminum atrocitatem prohibitam. Hanc etiam in animalibus reperiri. Plus Melchiadis in patrem affectus. Qui olim more majorum sepultura interdicti. Parricidas cùm parentes occidant, jure terra, omnium matre, privari. pag. 31

CAPUT XXIII.

Cullei, & serpentium pœna an hodierno jure parricidis irrogetur. Quid apud alios, quid apud nos in hoc supplicio, vel legibus, vel moribus immutatum sit, diligenter expositum. Pontificio jure clericos parricidas perpetuo carceri traditos, laicos, aliis pœnis affectos. De carceris perpetui pœna nonnulla. pag. 33

LIBER SECUNDUS.

CAPUT I.

Discendorum ordo proponitur. Humaniores literas ad juris studium vehementer conducere demonstratur. Parricidii eos primo loco teneri, Obras Posthumas.

qui parentum fata properavrint. Properare fata quid sit. Justinianus expositus, & ex melioribus codicibus emendatus. Liberorum ut & parentum appellationem latè patere. Modest. & Paul. qui con-

contrarium docere videntur, vera interpretatione donati. Hominum vitam brevissimam esse. pag. 35

CAPUT II.

Liberos, qui parentes occiderint, nullis non pœnis meritò subdi, multis magnisque rationibus suadetur. De pietate quæ parentibus post Deum tradetur. De pietate quæ parentibus post Deum præstari debet. Parentes Deos appellatos, & divina quædam esse simulacra. Inde filios dici esse in sacris parentum, ut Conanus existimat. Naturam inter homines quandam cognationem constituisse. Inter filios & parentes hanc necessitudinem omnium maximam esse. Filium, qui hanc violat, & patris vitæ, quam tueri debet, insidiatur in multa peccare. Ciconiarum & Meropum in parentes pietas admiranda. Aurea Aurelii Cassiodori in impios liberos verba. pag. 36

CAPUT III.

Naturales quoque & extra matrimonium procreatos liberos æquè ac legitimos parricidii teneri. De spuriis & incestuosis quòdam contrà sentire. Nos pluribus in utramque partem expensis, nullam quoad hunc casum liberorum differentiam, serviò docemus. Naturam æqualem filiis omnibus esse. Nullum parentem à filio in jus vocari permitti, quidquid alii opinentur. De spurii plura scitu non indigna. pag. 38

CAPUT IV.

Proscriptum Patrem (quem bannitum vocant) à filio citra parricidii crimen, quidquid alii arbitrentur, occidi non posse. Hoc variis rationibus, & exemplis corroboratum. Limitari tamen ubi pater in patriam, aut principem aliquid hostili animo moliretur, neque alia remedii via daretur. Expenduntur in hanc rem elegantissima Marcell. Cic. & aliorum testimonia. Patriæ nos, plusquam parentibus debere. Majorem parentem à Varrone appellari, qui obiter declaratur. Hoc etiam exemplis adstructum. pag. 40

CAPUT V.

Expositum etiam filium, & à patre quavis occasione relictum, si aquitum patrem occiderit, parricidii teneri contra omnes defendimus. De expositis liberis plura. Thebanorum Romanorumque de exponentibus leges. Naturaliter etiam malè meritis parentibus ob solum vitæ beneficium pietatem à filiis deberi. Hoc Valerii, & Ciceronis verbis, & Manlii Torquati exemplo probatum. pag. 42

CAPUT VI.

Parricidii crimen malè hucusque ad patrum spiritualium, judicum, Dominorum, & aliorum simillium personarum interfectores extensum. Qui patriam, aut principem produnt, parricidas, passim à bonis auctoribus appellari, & non majestatis tantùm, sed etiam Parricidii reos videri. Hoc & debitum patriæ amorem exposcere, de quo nonnulla. Pilatum in Christi Domini morte parricidium commisisse secundum aliquos. Qui ejus interitus. Præceptoribus non secùs ac parentibus reverentiam deberi, pluribus demonstratur, & an in nece eorum Parricidii crimen committatur. pag. 43

CAPUT VII.

De filiis ad parentes transitus factus. Horum in filios imperium ex naturâ ipsâ descendere. Romanos potestatem patriam cum vitæ & necis jure in liberos exercuisse. Hujus rei multa in bonis auctoribus testimonia, nonnulla etiam in Juris Consultorum libris vestigia inveniri. Omnia diligenter ob oculos posita. Et Martiano in l. 1. de Parricid. cum Cujac. lux data. An apud alias nationes jus impunè occidendi liberos fuerit. Et qui apud Romanos eo usi reperiantur. Quo respectu Cajus & Justin. patriam potestatem proprium jus Romanorum dixerint. Vendere olim filios parentibus licuisse. Hodie quatenus liceat. pag. 45

CAPUT VIII.

Jus occidendi filios olim parentibus datum, posterioribus legibus ademptum, nec nisi modicam coercitionem, aut exhæredationis remedium illis relictum. His suppliciis parentes erga filios contentos esse debere, Senecæ, Ambros. Salvian. & aliorum verbis ostensum. Trajanum filium, quem pater severe nimis tractabat, ab ejus manu liberasse. Id jure factum, ut Papin. refert. Cujus verba cum Hotom. & Pet. Fabro emendatur, quamvis Cujac. emendationem non probat. Patrem, filium sibi retinentem judicibus offerre debere. Multis hoc juribus comprobatum, sed præcipuè Ulpian. responso in leg. 2. de ficariis. De cujus interpretatione latiùs agitur. Neminem indictâ causâ damnandum. pag. 47

CAPUT IX.

Ademptâ parentibus liberos occidendi licentiâ, statim pœnas occisoribus irrogatas. Hos jure, meritòque, & quodammodo in ipsorum parentum gratiam inductum. Ne ad exhæredationem quidem patrem sine magnâ causâ accedere debere, Cicer. & Senecæ elegantissimis verbis ostensum Brixonem civium Romanum, & Quintum Fabium Servilianum ob filiorum cædes jam olim damnatos fuisse, Martiani sententia de patre, qui filium in venatione necavit, multis Doctorum interpretationibus obscurata magis quàm exposita, late explicatur, & vero ac novo sensu donatur. pag. 49

CAPUT X.

Constantiniana primum sanctione cullei pœnam ad parentes porrectam. Gravissimum esse delictum filios occidere. De filiorum amore plura. Eorum vitam parentibus propriâ cariorem. Eis omnia ex voto parari. Participes filii cur Terentio dicantur. Pro salute filiorum religiosè juratum. Ut superstites parentibus essent, & eorum oculos clauderent, frequenter vota concipi. Hinc superstitiosi nimis. De more operiendi oculos mortuorum obiter nonnulla. Dolorem parentum in filiorum obitu, & pro eorum salute sollicitudinem, epitaphiis, & animalium exemplis ostensum. Plato qualiter, qualiter Ægyptii filiorum occisores punierint. Nullum majus tormentum inveniri, quàm filios in conspectu parentum necare. pag. 50

CAPUT XI.

Non esse tantam pietatem filios servare, quantum facinus interficere. Fuisse multos, qui in suam progeniem sævierint. Echeti, Tantali, Prognes, Medeæ, Pontiæ, Gallæ, Dejotari, Laudicii, & aliorum utriusque sexus parentum in filios crudelitas. Ejus detestatio. Constantinum, qui primus cullei supplicium filicidis indixit, in idem crimen prolapsum. Hoc multis testimoniis probatum. Quæ causa Constantinum, in filii & uxoris necem impulerit, ad purganda Parricidia regenerationis lavacrum, non ob lepram susceptum ab eo fuisse. pag. 53

CA-

CAPUT XII.

Parricidii teneri matrem, non quæ natum tantùm, verum & quæ conceptum filium abegerit, & abortum procuraverit. In hâc re communiter animatum fœtum ab inanimato distingui. Id an jure factum. Triphonius in l. Cicero, ff. de pœnis expenitur. In abortum curantes Juvenal. Ovid. Cicer. & Tertulliani elegantissima verba. Gravius homicidio hoc crimen videri. Nulla ratione excusari. pag. 55

CAPUT XIII.

Maritum qui uxorem, vel uxorem, quæ maritum occiderit culleo insui debere, negatum à quibusdam, à multis assertum. Hispanâ lege expressè sancitum. Hujus rei rationes ex conjugum amore petuntur. De quo plurima diligenter congerimus. Conjuges sibi invicem insidiantes majus Parricidio crimen admittere. Chrysost. & Stephani Papæ verbis probatur. Murenæ & viperæ exemplo cum D. Basil. & Alciat. conjugalis concordia, & caritas suadetur. Cur sol in Junonis pronubæ sacris non adhiberetur. Formula illa, ubi tu Cajus ego Caja, quò tenderet. Nova ejus explicatio. Uxores maritis æquales esse debere. Dominas sæpe in legibus appellatas. Interdum filiorum loco fuisse. Pœnas malis maritis impositas. Qui conjugum amorem propriæ vitæ prætulerint. Utrum hæc pœna ad sponsos trahatur. Martiani responsum exponitur. pag. 57

CAPUT XIV.

Cullei pœnam, etiam in quorumdam propinquorum interfectores irrogatam videri, quinam hi sint. Parentum nomen ad consanguineos interdum extendi. Martianus, Justinianus, & Alphonsus explicati, Cullei pœna propinquorum necem non vindicari, tandem contra communem defenditur. In fratrum occisoribus res in dubium vocatur. De fraterno amore plurima. Quintiliani & Valerii in fratricidas loci. Parricidii nomen fraternæ cædi à bonis auctoribus datum. De Romuli fratricidio. Livius an malè crimen Horatii perduellionem vocarit. pag. 59

CAPUT XV.

Conscii Parricidii an & quando pœna hujus criminis teneantur. Utrum conscientia sola, an etiam sceleris participatio ad pœnam desideretur. Secunda Martiani, Ulpiani, & Justiniani responsa explicantur. Nostra, in totâ hâc quæstione sententia, & distinctio. Regia legis interpretatio. Par esse delictum admittere, vel consilium, opemve delinquenti præstare. Quintiliani, Ciceronis, & Arnobii in hanc rem testimonia laudantur. Aliciati etiam emblema refertur. pag. 61

CAPUT XVI.

Cogitati delicti pœnas Deum tantùm exigere. Intentati verò, & si non perfecti leges etiam humanas. Hoc in atrocioribus sceleribus præcipuè procedere. In eis (quidquid alii sentiant) ob solum affectum posse adversus intentantem ordinaria criminis pœna proceedi. In Parricidio hoc multis legibus cautum. Venenum propinare gravissimum delictum censeri, & quare. In parricidio, & aliis maleficiis conatum, & voluntatem spectari, non exitum. Exemplis hoc, & testimoniis confirmatum. Qui filiis sibi insidiantibus pepercerint. pag. 62

CAPUT XVII.

Parricidiorum eadem ac cætera crimina probationes admittere. Judices comperta maleficia citò punire debere. Suetonium solum, manifesti Parricidii reos culleo insui non posse, nisi proprio ore crimen confiterentur, dixisse: Ex Cicer. Quint. Apulejo, & aliis contrarium constare. Parricidii accusatum, absolvi, ad Reip. bonorem quodammodo pertinere. pag. 64

CAPUT XVIII.

Nullam causam inveniri posse quæ Parricidium excuset, optimis exemplis probatur. Qui Parricidium Parricidio vindicant, potius dimitti, & ampliari quam absolvi. Orestis & Alemæonis parricidia etiamsi in patrum ultionem facta à furiis punita. Ciceronis & aliorum de causis furiarum, quæ Parricidas exagitant verba. Orestem Diis in Areopago tedentibus absolutum. Parricidium etiam involuntarium extra pœnam non esse. Involuntarii homicidii, quæ furit pœna apud Græcos. Furiosum si in furore Parricidium commiserit impunem esse. Quid si post delictum efficiatur furiosus. pag. 65

CAPUT XIX.

De Parricidæ testamento & successione. Ultimo supplicio damnatos olim nec legitimum, nec testamentarium hæredem habuisse. Hodie secus. Eorum qui ante damnationem decessissent, nisi sibi mortem inferrent, facinoris conscientia, successionem fuisse. De his qui sibi mortem conscivérint plurima. An fiscus, an Parricidæ filii, vel alii agnati, ad bona interfecti, quæ ad Parricidam essent perventura, admittantur. Varia in hâc quæstione Doctorum sententiæ referuntur. pag. 67

CAPUT XX.

Parricidii crimen publicum esse. Ideò ejus accusationem cuivis è populo datam. Parricidio Reip. læsi. Parricidii accusationem nullo temporis spatio finiri, licet reliqua crimina vicennio extinguantur. Paul. in l. fin. de parricid. expositus nova ejus interpretatio cum Cujacio relata. Quæ tamen rejicitur, & communis magis probatur. pag. 69

AUCTORUM, QUORUM SENTENTIÆ, ET OPINIONES

IN SEQUENTI TRACTATU DE PARRICIDII

crimine citantur, & exponuntur, nomenclatura, ordine alphabeti digesta.

A

Accursius.
Adriani Imper. sententiæ.
Adrianus Junius.
Adrianus Turnebus.
Ægesippus.
Ægidius Bossius.
Ælianus.
Ælius Lampridius.
Ælius Spartianus.
Æschines.
Agathias, sive Agathius.
Agellius.
Aimarus Ribarius.
Alardus Amstelredam.
Albertus Magnus.
Alciatus.
Alexander ab Alexand.
Alexander Immolensis.
D. Ambrosius.
Ambrosius Leo Nolan.
Ammianus Marcellinus.
Anastasius Germonius.
Andræas Fachineus.
Andræas Gail.
Andræas Patricius.
Andræas Tiraquellus.
Angelus Perusinus.
Angelus Arcrinus.
Angelus Mateacius.
Angles.
Annæus Robertus.
Annianus.
Antonius Augustinus.
Antonius Clar. Silvius.
Antonius Conclus.
Antonius Faber.
Antonius Govеanus.
Antonius Gomezius.
Antonius Pichardo.
Antonius Sabellicus.
Apollonius Rodius.
Appianus Alexandrinus.
Apulejus.
Arias Pinelus.
Aristophanes.
Aristoteles.
Arnobius.
Artemidorus Daldian.
Ascanius Clementinus.
Asconius Pedianus.
Athæneus.
D. Augustinus.
Aurelius Prudentius.
Ausonius Gallus.

B

Balus.
Baptista Fulgosius.
Baptista Pius.
Barnabas Brissonius.
Bartholomæus Zancus.
Bartholomæus Zepola.
Bartolus.
D. Basilius.
Basilici Græci Auctores.
Bernardus Diez.
Bernardus Walterus.
Blasius Florez Mena.

C

Caldas Pereira.
Calphurnius Flaccus.
Carolus Sigonius.
Casiodorus.
Catelianus Cota.
Cato Censorius.
Catullus.
Carunculus.
Cœlius Rhodiginius.
Cæsar Baronius.
Cedrenus.
Charisius Grammaticus.
Christophorus Colerus.
D. Chrysostomus.
Claudianus.
Claudius Minoes.
Clemens Alexandrinus.

Cle-

Clementinarum liber.
Codex Justinianeus.
Codex Theodosianus.
Columella.
Concilium Constantinop.
Concilium Illiberitanus.
Concilium Matisconense.
Concilium Wormacense.
Constantin. Harmenop.
Constitutiones Gregorii XIII.
Constitutiones Sixti V.
Cornelius Tacitus.
Cornificius.
Cynus Pistoriensis.
D. Cyprianus.

D

David Rex.
Decretalium libri.
Demosthenes.
Deuteronomii liber.
Dictionarium Poeticum.
Dictys Cretensis.
Didacus Covarruvias.
Digestorum libri.
Dio Cassius.
Dio Chrysostomus.
Diodorus Siculus.
Diogenes Laertius.
Dionysius Gothofredus.
Dionysius Halicarnas.
Dionysius Lambinus.
Dioscorides.
Donatus Grammaticus.

E

Eduardus Caldeira.
Egulnarius Baro.
Emilius Probus.
Epictetus.
Erasmus Roterodamus.
Esdræ liber.
Esther liber.
Euripides.
Eusebius Cæsariensis.
Eustachius.
Exodi liber.
Extravagantium liber.

F

Fenestella.
Ferrandus.
Ferdinandus Menchaca.
Ferdinandus Mendoza.
Festus Pompejus.
Feudorum liber.
Flavius Vopiscus.
Fortunius Garcia.
Franciscus Balduinus.
Franciscus Connanus.
Franciscus Duarenus.
Franciscus Juretus.
Franciscus Hottomannus.
Franciscus Patricius.
Franciscus Purpuratus.
Franciscus Sanctius Brocensis.

G

Gabriel Paleotus.
Galenus.
Gaspar Cavalinus.
Gilbertus Regius.
Genesis liber.
Glareanus.
Graciani decretum.
Gregorius Lopez.
Gregorius Lopez Madera.
Guibertus Costanus.
Guido Pape.
Guillelmus Benedictus.
Guillelmus Budæus.
Guillelmus Fornerius.
Guillelmus Onciacus.

H

Henricus Stephanus.
Herodianus.
Herodotus.
Hesiodus.
D. Hieronymus.
Hieronymus Cagnolus.
Hieronymus Magius.
Historia Fori Romani.
Homerus.
Horacius Flacus.
Hyppocrates.

I

Jacobus Baulensis.
Jacobus Cujacius.
Jacobus Durantius Casel.
Jacobus Menochius.
Jacobus Rævardus.
Jacobus Simancas.
Janus Dousa.
Jason Mainus.
Joannes Anania.
Joannes Vela.
Joannes Bellonus.
Joannes Bohemus.
Joannes Corrasius.
Joannes Stephanus Durantius.
Joannes Faber.
Joannes Gutierrez.

Joan-

UANL
UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ®
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Joannes Baudus.
Joannes Gallus.
Joannes Aurpachius.
Joannes de Imola.
Joannes Mariana.
Joannes Mercerius.
Joannes Montalvus.
Joannes Nevizanus.
Joannes Nicolaus Porta.
Joannes Oinothomus.
Joannes Pareja.
Joannes de Platea.
Joannes Portona.
Joannes Rojas.
Joannes Robertus.
Joannes Rosinus.
Joannes Sarisberiensis.
Joannes Stobæus.
Joannes Tzes.
Job libri.
Jovianus Pontanus.
Josephus Judæus.
Josephus Mascardus.
Josephus Scaliger.
Isaacus Casaubonus.
Isernia.
D. Isidorus.
Julius Capitolinus.
Julius Cæsar.
Julius Clarus.
Julius Higinus.
Julius Pollux.
Julius Solinus.
Justinus Historicus.
Justus Lipsius.
Juvenalis.

L

LActantius Firmianus.
Laguna Medicus.
Laurentius Valla.
Latinus Pacatus.
Leges xij. tabularum.
Leges Fori Hispaniæ.
Leges Numæ.
Leges Partitarum.
Leges Recopilationis.
Leges Romuli.
Leges Longobardorum.
Leges Wisigothorum.
Levitici liber.
Lucanus.
Lucius Florus.
Lucianus.
Lucrecius.
Ludovicus Mainus.
Ludovicus Ariostus.
Ludovicus Carrerius.
Ludovicus Molina.
Ludovicus Romanus.
Ludovicus Rusardus.
Ludovicus Charondas.
Lycophron.

M

MAcrobius.
D. Marcus.
Marcus Antonius Muretus.
Marcus Antonius Peregrin.
Marcus Mantua.
Marcus Tullius Cicero.
Marcus Varro.
Marianus Socinus.
D. Matthæus.
Matthæus Wesembechius.
Menander.
Minutius Felix.

N

NAtalis Comes.
Nehemias.
Nicander.
Nicephorus Calixtus.
Nicetas.
Nicolaus Balla.
Nicolaus Boerius.
Nicolaus Leonicus.
Nonius Marcellus.
Numerorum liber.

O

ONufrius Panvinus.
Optatus Milevitanus.
Orus Apollo.
Osascus, Decissiones Pedemontanæ.
Ovidius.

P

PArdulfus Pratejus.
D. Paulus.
Paulus, de verb. signif.
Paulus Castrensis.
Paulus Manutius.
Paulus Orosius.
Pausanias.
Pelaez de Mieres.
Persius.
Petronius Arbiter.
Petrus Bræcheus.
Petrus Colbius.
Petrus Daniel.
Petrus Dueñas.
Petrus Faber.
Petrus Gerardus.
Petrus Gregorus Tholos.
Petrus Ærodius.

Petrus Mexia.
Petrus Plaza.
Petrus Rebuffus.
Petrus Vellei. à Guevar.
Petrus Zenedo.
Philippus Beroaldus.
Philippus Decius.
Philo Judæus.
Philostratus.
Picta Poesis.
Pierius Valerianus.
Plato.
Plautus.
Plinius.
Plinius junior.
Plutarchus.
Polybius.
Pomponius Lætus.
Priscianus Grammaticus,
Propertius.
Pythagoras.

Q

QUintilianus.
Quintus Curtius.

R

RAvisius Textor.
Raynaldus Corsus.
Robertus Gaguinus.
Rufinus.

S

SAlycetus.
Salvianus.
Sallustius.
Seneca Philosophus.
Seneca Tragædiograph.
Servius Honoratus.
Sextus Cæcilius.
Sidonius Apollinaris.
Silvester Aldobrandin.
Simon Majolus.
Simplicius.
Sophocles.
Sophronius.
Sozomenus.
Speculator.
Stephanus Bellengardus.
Stephanus Papa.
Statius Papinius.
Stephanus Pighius.
Strabo.
Suetonius Tranquillus.
Suidas.
Symmachus.

T

TAdeus Piso Soacius.
Teatrum vitæ humanæ.
Teophilus.
Teophrastus.
Terentius.
Tertullianus.
Thomas Grammaticus.
Tiberius Decianus.
Titus Livius.
P. Torres Societat. Jesu.
Trebellius Pollio.

V

VAconius à Vacuna.
Valentinus Frosterus.
Valerius Martialis.
Valerius Maximus.
Veranius.
Vetus glossarium.
Vincencius Cabocius.
Virgilius Maro.
Vitruvius.
Uldaricus Zasius.

X

XIphilinus.
Xenophon.

Z

ZOnaras.
Zozimus.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ®
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

LEGUM, QUÆ IN HOC LIBRO EX PROFESSO declarantur, & exornantur verba.

Lex Pœna pen. ff. ad l. Pomp. de parric. Modestin. lib. 12. Pandect.

POena Parricidii, more majorum hæc instituta est, ut parricida virgis sanguineis verberatus, deinde culleo insuatur cum cane, gallo gallinaceo, & viperâ, & simiâ: deinde in mare profundum culleus jactetur, hoc ita si mare proximum sit: alioquin bestiis objicitur secundum D. Hadriani constitutionem. Qui alias personas occiderint, præter patrem, & matrem, & avum, & aviam, quos more majorum puniri supra diximus; capitis pœna plectentur, aut ultimo supplicio macten tur.

Lex unica, C. de iis, qui parent. vel lib. occiderunt. Imp. Constantinus A. ad Verin. Vicarium Africæ,

Si quis parentis, aut filii, aut filiæ, aut omnino affectionis ejus, qui nuncupatione Parricidii continetur, fata præparaverit, sive clàm, sive palàm id enixus fuerit, pœnâ Parricidii puniatur: & neque gladio, neque ignibus, neque ulli alii solemni pœnæ subjugetur, sed insutus culleo, cum cane, gallo gallinaceo & viperâ, & simiâ, & inter eas ferales angustias comprehensus serpentium contuberniis misceatur; & ut regionis qualitas tulerit; vel in vicinum mare, vel in amnem projiciatur, ut omni ab elementorum usu vivus carere incipiat, & ei cælum superstiti, terra mortuo auferatur. D. 11. Kal. Decemb. Licinio V. & Crispo Coss. Accep. prid. Id. Mart. Carthaginæ Constantino A. V. & Licinio Cæs. Coss.

Justinianus in §. alia deinde institut. de publicis judiciis.

Alia deinde lex asperrimum crimen nova pœna persequitur, quæ vocatur Pompeja de Parricidiis, qua cavetur ut si quis parentis, aut filii, aut omnino affinitatis ejus, quæ nuncupatione parentum continetur fata præparaverit, sive clam, sive palam id ausus fuerit, necnon is, cujus dolo malo id factum est, vel conscius criminis extiterit, licèt extraneus sit pœnâ Parricidii puniatur: & neque gladio, neque ignibus, neque ulli alii solemni pœna subjiciatur: sed insutus culleo, cum cane, gallo gallinaceo, viperâ, & simiâ, & inter eas ferales angustias comprehensus (secundùm quod regionis qualitas tulerit) vel in vicinum mare, vel amnem projiciatur, ut omnium elementorum usu vivus carere incipiat, & ei cælum superstiti, & terra mortuo auferatur. Si quis autem alias cognatione, vel affinitate conjunctas sibi personas necaverit, pœnam legis Corneliæ de sicariis sustinebit.

ALPHONSUS NONUS COGNOMENTO SAPIENS, Castellæ, & Legionis Rex, septem partiti juris compilator.

Ley 12. in tit. octavo, partida septima.

SI el padre matare al fijo, ó el fijo al padre, ó el abuelo al nieto, ó el nieto al abuelo, ó á su visabuelo, ó alguno de ellos á él, ó el hermano al hermano, ó el tio á su sobrino, ó el sobrino al tio, ó el marido á su muger, ó la muger á su marido, ó el suegro, ó la suegra á su yerno, ó á su nuera, ó el yerno, ó la nuera á su suegro, ó á su suegra, ó el padrastro, ó la madrastra á su entenado, ó el entenado al padrastro, ó madrastra, ó el aforrado, al que lo aforró. Qualquier de ellos que mate á otro con armas, ó con yervas paladinamente ó encubierto, mandaron los Emperadores, é los Sábios antiguos que este á tal que fizo esta enemiga, que sea azotado publicamente ante todos, é de si que lo metan en un saco de cuero, é que encierren con él un can, é un gallo, é una culebra, é un ximio, é despues que fuere en el saco con estas quatro bestias, cosan la boca de el saco, é lancelos en la mar, ó en el rio que fuere mas acerca de aquel lugar do acaesciere. Otrosi decimos que todos aquellos que diesen ayuda, ó consejo porque alguno muriese en alguna de las maneras que de suso diximos, quier sea pariente de el que asi muere, quier estraño, que debe aver aquella mesma pena que el matador. E aun decimos que si alguno comprare yervas ó ponzoña para matar á su padre, é desque las oviere compradas se trabajase de gelas dár, maguer non gelas pueda dár, ni cumplir su voluntad, ni sele aguisase, mandamos que muera por ello, tambien como si gelase oviese dado, pues que no fincó por él. Otrosi decimos que si alguno de los otros hermanos entendiere, ó supiere que su hermano se trabaja de dár yervas á su padre, ó de matarlo en otra manera, é no lo apercibiere dello, pudiendolo facer, que sea desterrado por cinco años.

JOANNIS DE SOLORZANO PEREYRA,

J.C. HISPANI

De Parricidii crimine disputatio.

LIBER PRIMUS.

CAPUT PRIMUM.

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

TRanquillum, pacatúmque omnis benè constitutæ Reipublicæ statum, exhortatione præmiorum, & pœnarum metu servari, ut vulgaria Ulpiani, *in l. 1. ff. de justitia & jur.* & Horatii, *1. epistol. 16.* testimonia præteream, eleganter Aristot. *1. Ethic. cap. 5.* verbis suadetur, hæc duo efficacissima media esse, ut cives boni efficerentur, tradentis. Et Democriti, qui (ut Plinius *lib. 2. nat. hist. cap. 7.* refert) duos tantùm Deos esse constituebat, pœnam, & beneficium, quæ etiam pro Diis apud Assyrios colebantur. Inde optimè Cicero *pro Cluent. Summum* (inquit) *rectè factis majores nostri præmium, plura peccatis pericula esse voluerunt*, & cùm lascivientis naturæ vitio, homines in pejora frequentiùs laberentur, justissimis sanè de causis, in his Jurisconsultorum responsis, & Imperatorum rescriptis, quæ omnes ubique gentes non minùs quàm ea venerantur:

Pithia quæ tripode ex Phœbi, lauróque profatur.

Tot passim constitutiones sparsæ reperiuntur, quibus severissimis pœnis, interdum etiam & levioribus (prout delicti, ac maleficii qualitas tulerit) sontes puniri, illique, qui à recto virtutis tramite deviarint, coërceri jubentur.

Obras Posthumas.

Nihil enim adversus petulantiam & injustitiam magis, quàm castigatio, & animadversio convenit, &, ut capitalibus pœnis, exiliisque quibusdam, quemadmodum Ulp. *in l. congruit. 13. de offic. præs.* scribit, communis boni gratia civitates purgentur. Sic enim & Cajus ait, *in l. si à reo 71. §. fin. de fidejuss. Pœnas ob maleficia solvi magnam rationem suadere.* Et Paulus, *in l. licitat. 9. §. quod illicitè, ff. de publ. & vectig. Disciplinæ publicæ vigorem exposcere, ut illicitè facta competenti supplicio vindicentur.* Sciebat hoc celebris ille Atheniensium legislator Draco, qui, vel eos, qui otiè damnati forent, capite mulctandos, suis legibus sanxerat, quas non immeritò Demades orator (ut Cœlius *lib. 11. antiq. lect. cap. 3.* & Alex. *genial. 3. cap. 5.* commemorant) non atramento, sed sanguine scriptas esse dictitabat: & Aristot. *lib. 2. Rhet.* non hominis, sed verè Draconis esse, asseverabat. Sciebant & antiquissimi homines, qui ut Plato *in Reth.* refert, Rhadamantum (quò magis peccandi licentiam cohiberent) noxios, & criminis alicujus reos in Tartarum, quò delictorum meritas pœnas penderent, tradebant dimittere. Sciebant denique prisci illi, & omni semper memoria recolendi Heroes, qui diversis gentibus Nonophilaces extiterunt, beneque ac rectè vivendi tradiderunt normam: quorum in tabulis nemo est qui nesciat, variis supplicionum generibus, delinquentium audaciam compesci, eosque, qui statutam ac præfinitam legibus metam transilirent, puniri. Unde legislatores illos pro Diis habitos, & tanquam cœlestia numina venerantur, commemorant plures: Cœlius Rhodig. *lib. 18. ant. lect. cap. 19.* Mateacius *de via & rat. jur. lib. 1. cap. 23.* quippe cum lex nihil

LEGUM, QUÆ IN HOC LIBRO EX PROFESSO declarantur, & exornantur verba.

Lex Pœna pen. ff. ad l. Pomp. de parric. Modestin. lib. 12. Pandect.

POena Parricidii, more majorum hæc instituta est, ut parricida virgis sanguineis verberatus, deinde culleo insuatur cum cane, gallo gallinaceo, & viperâ, & simiâ: deinde in mare profundum culleus jactetur, hoc ita si mare proximum sit: alioquin bestiis objicitur secundum D. Hadriani constitutionem. Qui alias personas occiderint, præter patrem, & matrem, & avum, & aviam, quos more majorum puniri supra diximus; capitis pœna plectentur, aut ultimo supplicio macten tur.

Lex unica, C. de iis, qui parent. vel lib. occiderunt. Imp. Constantinus A. ad Verin. Vicarium Africæ,

Si quis parentis, aut filii, aut filiæ, aut omnino affectionis ejus, qui nuncupatione Parricidii continetur, fata præparaverit, sive clàm, sive palàm id enixus fuerit, pœnâ Parricidii puniatur: & neque gladio, neque ignibus, neque ulli alii solemni pœnæ subjugetur, sed insutus culleo, cum cane, gallo gallinaceo & viperâ, & simiâ, & inter eas ferales angustias comprehensus serpentium contuberniis misceatur; & ut regionis qualitas tulerit; vel in vicinum mare, vel in amnem projiciatur, ut omni ab elementorum usu vivus carere incipiat, & ei cælum superstiti, terra mortuo auferatur. D. 11. Kal. Decemb. Licinio V. & Crispo Coss. Accep. prid. Id. Mart. Carthaginæ Constantino A. V. & Licinio Cæs. Coss.

Justinianus in §. alia deinde institut. de publicis judiciis.

Alia deinde lex asperrimum crimen nova pœna persequitur, quæ vocatur Pompeja de Parricidiis, qua cavetur ut si quis parentis, aut filii, aut omnino affinitatis ejus, quæ nuncupatione parentum continetur fata præparaverit, sive clam, sive palam id ausus fuerit, necnon is, cujus dolo malo id factum est, vel conscius criminis extiterit, licèt extraneus sit pœnâ Parricidii puniatur: & neque gladio, neque ignibus, neque ulli alii solemni pœna subjiciatur: sed insutus culleo, cum cane, gallo gallinaceo, viperâ, & simiâ, & inter eas ferales angustias comprehensus (secundùm quod regionis qualitas tulerit) vel in vicinum mare, vel amnem projiciatur, ut omnium elementorum usu vivus carere incipiat, & ei cælum superstiti, & terra mortuo auferatur. Si quis autem alias cognatione, vel affinitate conjunctas sibi personas necaverit, pœnam legis Corneliæ de sicariis sustinebit.

ALPHONSUS NONUS COGNOMENTO SAPIENS, Castellæ, & Legionis Rex, septem partiti juris compilator.

Ley 12. in tit. octavo, partida septima.

SI el padre matare al fijo, ó el fijo al padre, ó el abuelo al nieto, ó el nieto al abuelo, ó á su visabuelo, ó alguno de ellos á él, ó el hermano al hermano, ó el tio á su sobrino, ó el sobrino al tio, ó el marido á su muger, ó la muger á su marido, ó el suegro, ó la suegra á su yerno, ó á su nuera, ó el yerno, ó la nuera á su suegro, ó á su suegra, ó el padrastro, ó la madrastra á su entenado, ó el entenado al padrastro, ó madrastra, ó el aforrado, al que lo aforró. Qualquier de ellos que mate á otro con armas, ó con yervas paladinamente ó encubierto, mandaron los Emperadores, é los Sábios antiguos que este á tal que fizo esta enemiga, que sea azotado publicamente ante todos, é de si que lo metan en un saco de cuero, é que encierren con él un can, é un gallo, é una culebra, é un ximio, é despues que fuere en el saco con estas quatro bestias, cosan la boca de el saco, é lancelos en la mar, ó en el rio que fuere mas acerca de aquel lugar do acaesciere. Otrosi decimos que todos aquellos que diesen ayuda, ó consejo porque alguno muriese en alguna de las maneras que de suso diximos, quier sea pariente de el que asi muere, quier estraño, que debe aver aquella mesma pena que el matador. E aun decimos que si alguno comprare yervas ó ponzoña para matar á su padre, é desque las oviere compradas se trabajase de gelas dár, maguer non gelas pueda dár, ni cumplir su voluntad, ni sele aguisase, mandamos que muera por ello, tambien como si gelase oviese dado, pues que no fincó por él. Otrosi decimos que si alguno de los otros hermanos entendiere, ó supiere que su hermano se trabaja de dár yervas á su padre, ó de matarlo en otra manera, é no lo apercibiere dello, pudiendolo facer, que sea desterrado por cinco años.

JOANNIS DE SOLORZANO PEREYRA,

J.C. HISPANI

De Parricidii crimine disputatio.

LIBER PRIMUS.

CAPUT PRIMUM.

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

TRanquillum, pacatúmque omnis benè constitutæ Reipublicæ statum, exhortatione præmiorum, & pœnarum metu servari, ut vulgaria Ulpiani, *in l. 1. ff. de justitia & jur.* & Horatii, *1. epistol. 16.* testimonia præteream, eleganter Aristot. *1. Ethic. cap. 5.* verbis suadetur, hæc duo efficacissima media esse, ut cives boni efficerentur, tradentis. Et Democriti, qui (ut Plinius *lib. 2. nat. hist. cap. 7.* refert) duos tantùm Deos esse constituebat, pœnam, & beneficium, quæ etiam pro Diis apud Assyrios colebantur. Inde optimè Cicero *pro Cluent. Summum* (inquit) *rectè factis majores nostri præmium, plura peccatis pericula esse voluerunt*, & cùm lascivientis naturæ vitio, homines in pejora frequentiùs laberentur, justissimis sanè de causis, in his Jurisconsultorum responsis, & Imperatorum rescriptis, quæ omnes ubique gentes non minùs quàm ea venerantur:

Pithia quæ tripode ex Phœbi, lauróque profatur.

Tot passim constitutiones sparsæ reperiuntur, quibus severissimis pœnis, interdum etiam & levioribus (prout delicti, ac maleficii qualitas tulerit) sontes puniri, illique, qui à recto virtutis tramite deviarint, coërceri jubentur.

Obras Posthumas.

Nihil enim adversus petulantiam & injustitiam magis, quàm castigatio, & animadversio convenit, &, ut capitalibus pœnis, exiliisque quibusdam, quemadmodum Ulp. *in l. congruit. 13. de offic. præs.* scribit, communis boni gratia civitates purgentur. Sic enim & Cajus ait, *in l. si à reo 71. §. fin. de fidejuss. Pœnas ob maleficia solvi magnam rationem suadere.* Et Paulus, *in l. licitat. 9. §. quod illicitè, ff. de publ. & vectig. Disciplinæ publicæ vigorem exposcere, ut illicitè facta competenti supplicio vindicentur.* Sciebat hoc celebris ille Atheniensium legislator Draco, qui, vel eos, qui otiè damnati forent, capite mulctandos, suis legibus sanxerat, quas non immeritò Demades orator (ut Cœlius *lib. 11. antiq. lect. cap. 3.* & Alex. *genial. 3. cap. 5.* commemorant) non atramento, sed sanguine scriptas esse dictitabat: & Aristot. *lib. 2. Rhet.* non hominis, sed verè Draconis esse, asseverabat. Sciebant & antiquissimi homines, qui ut Plato *in Reth.* refert, Rhadamantum (quò magis peccandi licentiam cohiberent) noxios, & criminis alicujus reos in Tartarum, quò delictorum meritas pœnas penderent, tradebant dimittere. Sciebant denique prisci illi, & omni semper memoria recolendi Heroes, qui diversis gentibus Nonophilaces extiterunt, beneque ac rectè vivendi tradiderunt normam: quorum in tabulis nemo est qui nesciat, variis supplicionum generibus, delinquentium audaciam compesci, eosque, qui statutam ac præfinitam legibus metam transilirent, puniri. Unde legislatores illos pro Diis habitos, & tanquam cœlestia numina venerantur, commemorant plures: Cœlius Rhodig. *lib. 18. ant. lect. cap. 19.* Mateacius *de via & rat. jur. lib. 1. cap. 23.* quippe cum lex nihil

aliud sit, ut Demosthenes à Martiano relatus *in l.2. de legibus*, scribit, *quam Inventio quædam, & donum Dei, correctióque voluntariorum, & non voluntariorum peccatorum*, ejúsque virtus Modestino *in l. legis virtus, de leg.* & Quintiliano 7. *inst. orat. cap.* 6. testibus, ut plurimum in puniendo consistat.

Hinc in libris de Rhetor. Plato: *Qui injusta* (inquit) *perpetrat, pœnas luit, & qui rectè puniunt, justitia quadam freti puniunt, pœnáque justa justiores efficit, tanquam medicina quædam improbitatis.* Quò respiciens Cicer. *in* 8. *Philippic.* malorum punitionem necessitatem potius quàm voluntatem esse (quod Plato etiam ipse anteà docuerat *lib.* 9. *de legibus*) his elegantissimis verbis ostendit: *Quemadmodum in corpore, si quid hujusmodi est, quod reliquo corpori noceat, uri ac secari patimur, ut membrorum aliquid potiùs quàm totum corpus intereat, sic in Reip. corpore, ut totum salvum sit, quidquid est pestiferum amputetur.* Neque minus Clem. Alex. *lib.* 1. *strom.* ita in eandem sententiam scribit: *Lex eorum, qui ei parent curam gerens, ad pietatem in Deum instituit, & dictat ea, quæ sunt facienda, & propulsat omne peccatum, pœnas imponens his, quæ sunt mediocria; cum autem viderit aliquem ita se habere, ut videatur immedicabilis, utpote qui ad extremam prorúmpat injustitiam, tunc aliorum jam curam gerens, ne ab ipso corrumpatur, tanquam aliquam partem à toto corpore resecans, sic eum, qui est hujusmodi, occidit salubérrimè.* Est enim (ut Joan. Pontifex *in extravag. de pœnit.* ait) *compescenda malorum audacia, ut saltem pœnæ formidine retrahantur à noxiis, sicque boni, sectando virtutem, meliores efficiantur eum illis perire*: Et in puniendis scelèribus, non solùm delinquentis ipsius, qui pœna afficitur, sed reliquorum quoque contemplatio adhibenda, ut ex Philosophorum schola Alex. Neap. advertit *d. lib.* 3. *cap.* 5. *in princ.* Nam delictum, quo impunitius, eo effrenatius fit: atque adeò ne serpat insitum illud, & radicarum in natura malum, & peccandi consuetudine in ferocem, & belluinam erumpat audaciam, curandum est maximè (quod Pontifices ajunt, *in cap. ut clericor. de vit. & honestat. cleric.*) *ut quos Dei timor à malo non revocat, temporalis saltem pœna cohibeat à peccato*: & ut alma civilis justitia, delinquentes coerceat, & illecebram veniæ, & impunitatis spem, à Republica exterminet; civitatésque, ac populos seu Herculea clava, Lernæis nocentium monstris expurget, & liberet. *Malum enim* (ut ait Cassiod. *lib.* 3. *var.*) *cùm perseverat augetur, & remediabile bonum est in peccatum, accelerata correctio.* Undè nostrarum legum auctores, *in l. ita vulnerat* 53. *ad l. Aquil. l. eum qui nocentem* 8. *de injur.* maximè conducere inquiunt, ne delicta maneant impunita, & non immeritò M. Tull. 3. *orat. in Catil. & in orat. in Piton.* crudeles in patriam appellat judices, qui facinorosis hominibus delicta condonantes, eos, & alios ad similia, vel majora audendum, movere videntur. Pœnæ enim ut Paulus, *in l. si pœna*; & Callistr. *in l. capitalium*, §. *famosos*, *ff. de pœn.* tradunt, in emendationem, & terrorem hominum inductæ sunt: & Senec. teste, *l.* 1. *de ira circa fin. Nemo prudens punit, quia peccatum est, sed ne peccetur.* Quo respiciens Quint. *declam.* 274. inquit: *Quoties crucifigimus noxios celeberrimæ eliguntur viæ, ubi plurimi commoveri hoc metu possint. Omnis enim pœna non tam ad delictum pertinet, quàm ad exemplum.* Atque ita ut Moses *Deut.* 1. admonuit, judices in pœnis irrogandis, nihil pertimescere debent, *quia judicium Dei est*; non enim lex, non judex delinquentes punit, (ut & Juris DD. post gloss. *in l. cum probatio, C. de probat.* declarant) sed ipsum delictum publica satisfactione culpam expiat, & tanquam debitum dissolvit. Quinimò ut Divin. Psalt. *Psalm.* 57. testatur, Deus ipse personam judicis peragit. Quamobrem non absque ratione Lacedæmonii cujusdam aprophthegma laudatur à Plutarch. *in Laco.* apud quem, cùm Charillus Rex summis laudibus efferretur; quomodo, inquit, bonus est, qui ne in malos quidem acerbus sit? Verendum est namque ne (ut *in Jugurt.* tradit Sallust.) *ignoscendo malis, bonos perditum eamus*: & ut ait Ambros. 1. *offic.* & faciunt alia, quæ tradit Joannes Neviz. *in Sylv. nup. lib.* 1. *à num.* 71. Guillel. Bened. *in cap. Rainut. verb. mortuo el.* 1. *Nocentes absolvendo, innocentes tradamus exitio.* Nam ut inquit Salvian. *lib.* 7. *de gubern. Dei: Potestas quippè magna, & potentissima, quæ inhibere scelus maximum potest, quasi probat debere fieri, si sciens patitur perpetrari.*

CAPUT II.

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

SOlent autem, & debent interdum, quorumdam maleficiorum supplicia exacerbari, quoties nimirum, multis personis grassantibus exemplo opus sit, ut diserte Claud. Saturnin. scripsit *in l. aut facta* 16. §. *fin. ff. de pœn.* Nam cùm ex Juvenal. *satyr.* 14. *Docilles in imitandis turpibus, ac pravis omnes simis*; &, ut Cicero inquit *lib.* 3. *de Orator. duo nos maximè movent, exemplum & similitudo*, quæ perniciosis exemplis hominum animos, & mentes inficiunt, exemplaribus quoque suppliciis, & gravioribus pœnis eradenda, & averruncanda fuerunt: & omni studio nitendum, ut (quod olim in decimatione fiebat; de qua plurima ex Livio, Plut. Dionys. & aliis tradit Tiraq. *de pœn. temp. caus.* 47. P. Fab. *lib.* 1. *semest. capit.* 18. Just. Lips. *de milit. lib.* 5. *dial.* 18.) metus, & horror omnibus injiciatur, pœna verò ad paucos perveniat. Unde passim apud Terent. sæviores istæ animadversiones exempla vocantur, quæ eadem Greci, ut Cællius *lib.* 6. *lect. ant. cap.* 14. tradit, παραδείγματα dicunt: & apud

apud nos quotidiè hanc etiam ob causam, mortua jam delinquentium cadavera, quibus tamen, ut ille dixit, terram ignibus misceri, nihil interest, in cineres, vel secata in frusta, vulturibus mandenda mandari videmus, ut metu similis pœnæ, in se reliqui tam immane spectaculum veriti, ab eisdem facinoribus arceantur. Nam ut rectè ait Optarus Milevit. *lib.* 6. *Ut terreatis vivos, male tractetis mortuos*; & Quintil. *declam.* 274. *Non satis putaverunt majores eas pœnas constituere, quas possit aliquis excipere in vita; multos magis tangit sepultura, ad cogitationem post se futurorum, plerique gravius moventur.* Cujus rei cùm multa literarum monumentis testimonia prodantur, illud tamen pro cunctis adduxisse juvabit, quod ex historiis Græcanicis Agel. *lib.* 15. *noct. Att. capit.* 10. Leonic. *de var. hist. lib.* 2. *cap.* 18. & alia tradens Menoch. *de arbit. cas.* 285. de Milesiis virginibus retulerunt, quæ á furore, quo perciræ voluntariam mortem opperebant, non destitere prius, quàm Milesiorum decreto quæ posteà se suspendio conficerent virgines, cum eodem laqueo, quo essent præcinctæ, nudato corpore, per fori medium jussæ palam efferri, alias tam inhonesti funeris pudore, ne sibi postmodum violentas manus injicerent, terruerunt. Addo bruta quoque animantia, licèt ratione, & inferendæ injuriæ potestate carentia, *l.* 1. *ff. si quadr. pauper.* non solùm ut facti memoria aboleatur, ut nostratibus legibus continetur, *l.* 2. *tit.* 21. *part.* 7. Bald. *in l.* 3. *num.* 36. *de jurid. cap. hoc ipsum* 33. *quæst.* 11. *cap. mulier* 15. *quæst.* 1. Mant. *singul.* 15. *num.* 3. sed ut commissi etiam sceleris pœnas persolvat, & quod magis est, ut aliis timorem inficiant, aliquando puniri solere. Nam Mosaico jure, *Levit. cap.* 21. *Exod.* 20. jumentum, si hominem interfecerit, lapidibus occidi jubetur; & Guido Papa *decis.* 238. Pet. Herod. *lib.* 3. *decr. tit.* 16. se vidisse porcum furca suspensum scriptum reliquit, quòd puerum comedisset. Quin & Plinius *lib.* 8. *naturalis hist. cap.* 16. cujus verba refert & explicat Lipsius 1. *de cruce c.* 6. auctor est: *Polybium cum Scipione in Africa, leones homicidas crucifixos vidisse, quia cæteri metu pœnæ similis, absterrerentur eadem noxa.* Et quod plus est, cædes ab inanimatis factas Athenis in Pritaneo judicatas testatur Demosth. contra Aristocr. Et statua Niconis, auctore Suida, quod ruens hominem vivum oppressisset & extinxisset, rea cædis ab interempti hæredibus acta, damnata & in mare demersa est. Quod non prorsus à ratione abesse considerat Fornet. *lib.* 1. *select. cap.* 10. Ergo cùm (ut apud Agel. *lib.* 20. *noct. Attic. cap.* 1. Sextus Cecilius dicebat, *Acerbitas ulciscendi maleficii bene, atque cautè vivendi disciplina fit*: & ut Cic. *epist. ad Brut.* inquit: *Salutaris severitas vincat inanem speciem clementiæ*; quid mirum, si præfractos hominum mores leges compescant? & in eos ultore gladio consurgant, qui non minus exemplo quàm peccato nocent? Quid si flammas, cruces, bestias, & atrociora interdum supplicia minentur? *l. aut damnum*, §. *hostes*, & §. *quicumque*, *l. capit. in princ. & Obras Posthumas.*

in §. *famosos*, & §. *qui ob inimicitias l. ad Bestias*, *ff. de pœn. l.* 2. *C. de falsa mon.* cum latè traditis ab Alex. 3. *gen.* 5. Cæl. 1. *lect. cap.* 5. Valer. Max. *lib.* 9. *cap.* 2. Pet. Fab. 1. *sem. capit.* 18. Petr. Greg. *lib.* 31. *Syntag.* Quid denique si pœnæ quæ delictis semper debent esse conformes, *l. rescriptum* 6. *de his quæ ut indig.* Menoch. *quæst.* 90. *num.* 38. auctis sceleribus augeantur? cùm sapienter hoc sicut cætera Pythagoras, ut refert Laert. *in ejus vita* dixerit; *Eos qui malos non puniant, velle bonis injuriam inferri.* Et cùm aliter Reipub. salus consistere nequeat, hominibus in homines, ferrum, venenum, & insidias quotidie parantibus, & à concordia, quam bruta semper inter sua genera servant, desciscentibus, ut optimè post Plin. *in præm. lib.* 7. Juvenal. *satyr.* 13. deplorat:

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

Uno itaque ex homine, plurima homini sunt mala: unus adeò præceps in omni flagitia fertur, ut parentibus ipsis (quibus, Platone *lib.* 11. *de legib.* testante, nullum apud Deos magis honorandum simulachrum inveniri potest) non parcens, ita atrox, horrendum atque immane scelus invenerit, ut quamvis in eo puniendo prudentissimi quique legum latores invigilaverint, numquam tamen dignas tanto maleficio, & tam perniciosi exempli crimine, reperire potuerint pœnas. Nam ut eleganter Cic. *in orat. pro Rosc. Amer. Si id, quod præclarè à sapientibus dicitur, vultu læditur pietas, quod supplicium satis acre reperietur in eum, qui mortem obtulerit parenti, pro quo mori ipsum, si res postularet, jura divina atque humana cogebant?* Nemo igitur miretur, si novo delicto novam & inauditam Romani pœnam excogitaverint. Nemo culleum, verbera, & serpentium contubernia queratur. Nemóque, ut Cic. 4. *Tuscul.* inquit: *Parricida supplicio misericordia commoveatur.* Nam neque facilliori pharmaco potuit huic morbo mederi, & quos natura ipsa in officio retinere non valuit, ii magnitudine pœnæ, maleficio submoveri debuerunt. Et Plat. teste, *dial.* 9. *de legib. Si possibile esset sæpius aliquem mori, justissimum esset, sæpius parricidam occidi.* Præsertim cùm verissima sit illa Maximiliani Imperat. (quam refert Mantua *sing.* 16. *n.* 3.) sententia, à quo cùm pro quibusdam, quos rotæ suplicio affici jusserat, aulici quidam, ut mitius plecterentur, contenderent, nusquam tamen id impetrare potuerunt, quòd diceret, multos homines barbaros & insolentes, non mortem sed mortis genus formidare solere. Et ut præclarè Symmach. *lib.* 2. *epist.* 2. ait: *Tantùm denùo legibus severitatis addendum est, quantum flagitia creverunt.*

CAPUT III.

De parricidii nomine & orthographia : Qui olim qui hodie parricidæ dicantur. De parricidii quæstoribus , & eorum officio , & origine plura. Vulgata Pomponii ſ. C. lectio contra aliquorum emendationem asserta. Fest. Pomp. ex Scalig. sententia correctus.

His ita de hujus severissimæ pœnæ imponendæ ratione generaliter prælibatis ante quàm specialem ejus tractationem aggrediar, necessarium duxi, de parricidis acturus, ipsius nominis etymon in limine declarare. Olim igitur parricidæ, non hi modò, qui parentes vita privassent : sed & qui qualemcumque hominem occidissent, appellabantur : quod, & Fest. Pomp. testatur, *in verb. Parric.* & Plutarc. *in Romul.* dum scribit, Romulum homicidium omne vocasse parricidium, neque de eo, qui patrem occidisset aliam tulisse legem, quod illud impium, & nefarium, hoc imposibile judicaret. Quin & lege Romuli idem satis aperte significatur, quæ, ut Balduin. *ad ll. Rom. c.* 11. & Just. Lips. *ad leg. Reg.* ostendunt, his erat verbis concepta, *Parricidæ omnes capite puniunto.* Et alia Num. Pompil. quæ veluti in superioris interpretationem lata, ita (si Fest. *ubi sup.* credimus) scripta erat : *Si quis hominem liberum dolo sciens morti duit, parricida esto.* Quo eodem sensu lege Tribunitia prima, quam Brisson. *lib. 2. de form. pag.* 154. & Rævard. *ad ll. 12. tab. c.* 3. referunt, cavebatur : *Si quis eum, qui eo plebis cito Sacer sit, occiderit, parricida ne sit*, id est, homicidii crimine non teneatur. Unde non improbabilis videtur eorum, ut refert Balduin. super Barth. Zanch. *in annot. ad Salust. pag.* 46. sententia, qui inde parricidam dictum existimant, quasi qui parem, hoc est alterum hominem occiderit. Neque ratio scribendi quorumdam ; inter quos Brisson. *sup. & lib.* 14. *de verb. sing.* & P. Ærod. *lib.* 8. *rer. jud. tit.* 6. & Duar. *ad tit. ad l. Pomp. de parr.* per abusum literam, r, geminatam tradit, quod probat etiam Eguin. Varo *in* §. *alia de pub. jud.* qui *parricidæ & parricidii*, nomina, simplici tantum, r, pingere solent, & pronuntiare. Quamvis ego præstantissimos alios viros sequutus, receptum, & veterum librorum exemplis probatam, orthographiam immutandam non censeam. Sed & quod parricidæ antiquisimus istis legibus, quarum mentionem habuimus capite puniri cœpissent, in causa etiam fuit, ut parricidæ appellatio, translatitiè ad eos omnes extenderetur qui crimina capitali suplicio vindicanda, patrassent. Nam & quadam lege 12. tab. cujus verb. Cicer. refert, 2. *de legib.* & exornat novissimè Ant. Clarus Silvius *ad l.* 12. *tab.* c, *cap.* 18. ita cautum erat. *Sacrum sacróve commendatum, qui clepsserit, rapsseritve, parricida esto.* Et eos, qui ut capitalibus quæstionibus præessent, eligebantur, generaliter quæstores, sive ut Asconius Pedia. 1. *Verr.* ait quæsitores parricidii vocarunt. Inde Festus Pompejus *suprà* : *Parici quæstores appellabantur* (inquit) *qui solebant creari causarum capitalium quærendarum.* Et Pomponius *in l.* 2. §. *deinde cum ærarium, de orig. jur.* Et Fenestella *de magistr. Rom. lib.* quæstores à populo constitui solere tradunt, *qui capitalibus rebus præessent, qui appellabantur quæstores parricidii, quorum etiam meminit lex* 12. *tab.* Quo in loco Pomponii legendum quidam ex Festo *parici* non *parricidii* arbitrantur, & hos quæstores Paricos dictos fuisse sibi persuadent, Contra quos tamen eruditissimus Josephus Scaliger, *in notis ad Festum in parric.* omni opere vulgatam lectionem retinendam, quin & apud Festum etiam reponendam, contendit. Rursus, quam laudat, Pomponius 12. tab. Legem, nullibi reperiri, præstantissimus Jacob. Cujac. *d. l.* 2. advertit : Et vero constat, multis post Reges exactos & receptas 12. tab. annis in emergentibus causis capitales istos quæstores creari Livius namque scribit *decad.* 1. *lib.* 4. anno ab urbe condita 340. plebem Cosso & Medullio conss. Posthumianæ cædis quæstionem, de populi consensu mandasse. Et apud eundem *decad.* 1. *lib.* 9. aliquot post annos, Capuæ de oculta quadam principum conjuratione, Dictatorem quæstionibus exercendis. C. Mævium dici placuit. Quinctium quoque Terentium, anno ab urbe condita 567. de pecunia Antiochi à Lucio Scipione capta, & coacta ex Petilli rogatione quærere patres eodem Livio *decad.* 4. *lib.* 8. teste jusserunt.

Frequenter autem quæstores ipsi ex officio cognoscebant, ut Alex. ab Alex. 2. *genial. cap.* 2. multis exemplis adductis ostendit, subdens eos lictorem & viatorem habuisse, eorúmque jurisdictionem, posteà Triumviros capitales sibi vindicasse, quod & alii etiam Auctores, inter quos Zas. Cujac. &c. *d. l.* 2. observant. Sed & cùm Cornelius Sulla, ut Pomponius *d. l.* 2. *versic. deinde Cornel. de orig. jur.* refert quæstiones publicas de parricidio, & aliis criminibus constituisset, horum quæstorum numerum, ut facilius de sontibus pœnas exigerent, ad viginti propagatum. Alex. *sup.* ubi Tiraq. *in addit.* & alii commemorant. Verùm enim verò, ut in viam ex diverticulo redeamus, licèt olim ita latè Parricidii nomen pateret; posteà tamen, ut Priscianus *lib.* 2. *de ling. Lat.* ait, qui patrem, aut matrem, vel aliam personam ex his, quæ appellatione parentum continentur, interfecissent, eo nomine notari cœperunt, licèt per abusionem, ut Quint. *lib.* 8. *inst. cap.* 6. cum Alciat. *lib.* 4. *de verb. sign. in princip.* & Charitino *lib.* 4. *de Catachresi loquente* : & Joan. Bellon. *de figur. jur. figur.* 16. his verbis ostendit : *Et parricida matris quoque, aut fratris interfector, quod abusio est.* Inde Horatius 3. *car. od.* 29. *Telegoni juga parricidæ.* Et Cicer. *in parad. Patrem*, inquit, *vita privare per se scelus est : Sanguntini, qui parentes quos liberos emori, quàm servos videre maluerunt, vita privarunt, parricidæ fuerunt* : D. quoque Aug. *lib. unic. de patient. In ipsis* (ait) *parricidiis, quanto propinquiorem quisque peremerit, tanto judicatur immanior.* Interdum etiam ad fratrum interfectores hoc nomen, sed cum adjunto porrigi cœpit : Cic. *pro Cluent. In ipso fraterno parricidio nullum scelus prætermissum videtur.* Liv. *lib.* 40. *In eas cœna dicitur venenum datum, poculo epoto extemplò sensit & mox coortis doloribus in cubiculum recepit sese, crudelitatem patris conquerens parricidium fratris,* interdum & sine adjuncto : Unde D. Hieron. *epist.* 4. *ad Rustic. in c. in apibus* 7. *q.* 2. *Imperator* (inquit) *unus, judex unus, provincia, Roma ut condita est, duos fratres non tulit, & parricidio dedicatur.* Nonnunquam etiam, quod patria, patriæque Principes paterna veneratione coli debeant, *l. veluti de just. & jur.* qui in eos aliquid moliuntur, parricidæ appellantur. Sic Cicer. 2. *Philip. Potest cuiquam utile esse fœdissimum parricidium patriæ.* Sic Suet. Valerius, & alii quos plenè diligentissimus Brisson. *lib.* 2. *de formul. pag.* 256. *& lib.* 14. *de verb. sign.* & Tiber. Dec. 2. *tom. crim. lib.* 9. *cap.* 5. congesserunt, Cæsaris, & aliorum Romanorum Imperator. interfectores, passim parricidas appellant. De quo tamen ego pluribus alio loco tractabo, nunc hæc adduxisse sufficiet, quibus ni falor, non ineptè expositum manet, latè patentem Parricidii appellationem, strictioribus terminis jam hodie conclusam, & ut plurimum parentum occisoribus applicatam.

CAPUT IV.

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

Mirum sanè videri non debet, proprio vocabulo parricidii nefas, olim apud Romanos caruisse, quippè in quorum mentes, ut Cicer. *pro Rosc. Amer.* ait, nunquam venerat *futurum aliquem ullo seculo fore, qui tam immane facinus audaret, quod si quando auditum sit, portenti, ac prodigii simile numeratur.* Atque inde Solon, qui Athenensibus, & Romulus qui Romanis leges scripserunt, nullam se peculiarem in parricidas legem tulisse, respondisse referunt Cicer. *pro Rosc.* Plut. *in Romul.* Paul. Oros. *lib.* 5. *cap.* 16. Diog. Laërt. *in Solon.* quòd non sperarent, quemquam, qui tam impium maleficium committeret, extiturum. In quo prudentissimum horum legislatorum judicium merito Cic. *supr. vers. prudentissima*, laudibus effert, cùm de eo nil sanxerint, quod anteà commissum non erat, ne non tam prohibere, quàm admonere facinus viderentur. Leges namque, quibus boni non egent, malos, & suopte ingenio in omne vitium labentes mortalium animos, nihilo deteriores, ut Diog. Laërt. *in ejus vita*, dicebat, efficiunt : sed imò ad peccandum interdum allicíunt, & movent. Quod ostendere volens Apost. *ad Cor. c.* 15. *in fin ad Rom. c.* 7. legem quæ peccatum prohibeat, non dubitavit dicere, virtutem esse peccati. *Aculeus* (inquit) *mortis est peccatum, virtus autem peccati lex.* Verissimè omninò, nam ut D. August. *lib.* 13. *de civit. Dei cap.* 5. hæc Apostoli verba declarans, scribit : *Auget prohibitio desiderium operis illiciti, quando justitia non sic diligitur, ut peccandi cupiditas ejus dilectionem vincatur.* Et ferè semper frequentius ea videmus, committi, quæ sæpius vindicantur, & maleficia anteà non cogitata, nec cognita, ipsa quodammodo prohibitione & punitione doceri, & instigari, ut in parricidii, de quo agimus, crimine usu venisse, Seneca *lib.* 1. *de Clem.* his elegantissimis verbis ostendit : *Pater tuus plures intra quinquennium culleo insuit, quàm omnibus seculis insutos accepimus. Multò minus audebant liberi nefas ultimum admittere, quandiu sine lege crimen fuit. Summa enim prudentia altissimi viri & verum naturæ peritissimi, maluerunt, velut ineredibile scelus, & ultra audaciam positum præterire, quàm dum vindicant, ostendere posse fieri. Itaque parricidæ cum legè cœperunt, & illis facinus pœnæ monstravit ; pessimo loco pietas fuit postquàm sæpius culleos vidimus quam cruces, &c.* Et Hercules, quòd Solon, & Romulus parricidii crimen nunquam fieri posse censerent, atque ideò impunitum suis relinquerent legibus, non omnino exemplis carere videtur. Nam & Licurgus nullam adversus adulteros Lacedæmonios legem scripserat, cujus rei causam Spartanus quidam interrogatus, respondit, ut Plutarch. *in vita Licur. & in apophteg. Laton.* recenset, minimè existimasse Licurgum, Spartæ aliquod adulterium posse contingere. Et Persæ, ut Herodotus, *in Clio.* & Joan. Stobæus *serm.* 44. (unde & hanc præsumptionem nonnulli ex nostris juris auctoribus probant, ut constat Tiber ex Decian. *tom.* 2. *crim. lib.* 9. *cap.* 6. *num.* 2.) afirmant, adeò incredibile esse existimabant, quemquam in id sceleris & audaciæ prærumpere, ut parentes, à quibus vitam accepit, vita privaret, ut parricidam, pro notho & spurio habendum, suis legibus sanxerint, ratí legitimam sobolem nihil posse in perniciem parentum moliri. A quibus non longè abfuisse pater ille videtur, cujus estat apud Valerium Maxim. *lib.* 5. *cap.* 9. *in fin.* historia, qui cùm à filio necti sibi insidias comperisset, nec inducere in animum posset, ut verum sanguinem ad hoc sceleris progressurum crederet : filio in desertum locum perducto, gladium, quem secum attulerat tradidit, ac jugulum ferendum præbuit, nec veneno, nec latrone ei ad per agendum parricidium opus esse, affirmans. Quo facto non paulatim, sed magno impetu rectâ cogitatio pectus juvenis occupavit, continuòque abjecto gladio, *Tu verò* (inquit) *pater vive, & si tam obsequens es, ut hoc precari filio permittas, me quoque exupera, sed tantùm quæso, ne meus erga te amor eo sit vilior, quòd à pœnitentia oritur.* Qui sanè omnes justissimè id sibi persuadere potuerunt, nam ut Cicer. *pro Rosc. Amer.* Eleganter scribit : *profectò res tam scelesta, tam atrox, tam nefaria credi non potest : magna est enim vis humanitatis : multum*

tum valet communio sanguinis: reclamitat istiusmodi suspicionibus ipsa natura: portentum, atque monstrum certissimum est, esse aliquem humana specie & figura, qui tantum immanitate bestias vicerit, ut, propter quos hanc suavissimam lucem aspexerit, eos indignissimè luce privarit: cum etiam feras inter sese, partus, atque educatio, & natura ipsa conciliet.

CAPUT V.

Parricidii pœnam, à Solone & Romulo prudenter omissam: non minus prudenter posteà, hominibus in hoc scelus sæpe ruentibus, constitutam. Leges pro temporum varietate mutari oportere. Parricidium quis primus Romæ patraverit? Livii in hac re & Plutarchi dissentio. Tulliæ, Servii Tullii Romanorum Regis filiæ parricidium, & tempore & immanitate primum videri.

LIcèt propter eam, quam superiori capite scripsimus, causam, Romani parricidii crimen proprio nomine, & peculiari supplicio, olim destitutum reliquerint: postea tamen cùm homines ab aureæ illius ætatis probitate desciscentes, in omnia scelerum portenta declinarent, & ut scitè Ovidius 1. *Metam.* expressit, vita, pietate, & Astrea terris expulsa, vir conjugis, & illa mariti exitio imminere, & filii ante diem in paternos annos inquirere cæpissent: atque ita intelligerent prudentissimi quique rerum publicarum gubernatores *nihil esse tam sanctum, quod aliquando*, ut Cicer. *de orat. pro Roscio.* scribit, *non violaret audacia*, scelleris hujus (proh dolor) singulare, exemplareque supplicium necessarium esse, ejus frequentia moniti cognoverunt, & sapienter à Solone & Romulo prætermissum; non minus sapienter pro temporum vicissitudine fore constituendum. Nam & si Symmachus, *libr.* 10. *Epist.* dicat *leges in commune bonum procedentes, nunquam occasum pati*, verius tamen est, consenescere eas, languere interdum, & mori, ut ex optimis auctoribus docet Fran. Juretus, *in not. ad Symm. lib.* 2. *Epist.* & secundùm varietatem temporum, ut Pontifex Innocent. *in cap. non debet de consang. & aff.* admonuit humana quandoque statuta absque reprehensione variari. Sic enim Claudianus.

> =*Priscamque retumunt*
> *Canitiem leges, emendanturque veterna,*
> *Acceduntque novæ.*=

Et apud Livium, *lib.* 34. Lucius Valerius de lege Oppia abroganda agens. *Quemadmodum* (inquit) *ex his legibus, quæ non in tempus aliquod, sed perpetuæ utilitatis causa, in æternum latæ sunt, nullam abrogari debere fateor, nisi quam aut usus coarguit, aut status aliquis Reip. inutilem fecit: sic, quas tempora aliqua desideraverunt, leges mortales, ut ita dicam, & temporibus ipsis mutabiles esse video.* Undè Prothei modo ipsis quoque occasionibus leges variabiles esse oportere, Sextus Cæcilius apud Agellium *lib.* 20. *cap.* 1. Jurisconsultus non inficiatur: quin pro temporum moribus, vitiorumque, quibus medendum est fervore, & frequentia mutandas, aut etiam denuò ferendas esse confitetur. Quod, ut alia exempla deficerent, ipso hoc de quo noster est sermo, parricidii crimine, apertissimum redditur, cui perniciosissimo Reipub. damno, contra Solonis & Romuli opinionem nascenti, & in dies magis ac magis pullulanti, oviam eundum fuit, & tam pestilenti morbo congruo remedio subveniendum; quæ omnia non sensisse modò, verùm eleganter etiam expressisse Paulus Orosius *lib.* 5. *hist. cap.* 16. *in fine*, non dilutæ auctoritatis scriptor videtur, sic inquiens. *Igitur talem Marii triumphum, Romanamque victoriam, incredibile facinus, & nunquam antè Romanis cognitum, Romæ subitò perpetratum, versa in horrorem, ac mœrorem tota urbe fuscavit. Publicius quidam Malleolus, servis annitentibus, matrem suam interfecit. Damnatus parricidii, insutusque culleo, in mare projectus est: impleveruntque Romani facinus & pœnam, unde Solon Atheniensis decernere ausus non fuerat, dum fieri posse non credidit: & Romani, qui se ortos à Romulo scirent, etiam hoc fieri posse intelligentes supplicium singulare sanxerunt.* Eo itaque hominum audacia procedente, ut neque hoc scelus intentatum relinquerent, necessitas quodammodo pœnam extorsit. Nam præter Publicium Malleolum, quem primum hujus criminis auctorem Orosius in *supra dicto loco* Livium *lib.* 48. sequutus commemorat, anno, ut Joannes Coras. 1. *misc. cap.* 5. & Didacus Covarr. *in clem. si furiosus in init.* 2. *part. numer.* 1. existimant, ab urbe condita C. D. Lucius deinde Hostius, ut Alexand. ab Alexand. *lib.* 3. *genes. cap.* 5. & Cælius Rodiginus *lib.* 11. *cap.* 17. referunt, parricidii insimulatus, pari ac Malleolus supplicio necatus, & concruciatus, pœnas rependit. Nisi magis Plutarcho *in Romul.* assentiri velimus, qui hunc Lucium Hostium primum fuisse, qui parricidium commiserit, his verbis testatur. *Ac multa secula vitus est rectè ejusmodi injuriam futuram desperasse: nemo enim sexcentis post annis Romæ tale facinus perpetravit: sed post Hannivalis bellum Lucius Hostius fertur primus patrem occidisse.* Quamvis ego primam haud dubiè hujus sceleris ream, & quæ crudelitate cæteros qui usquam fuerint parricidas superasse videretur, Tull. Servii Tulli Romanorum Regis filiam fuisse censerem, quæ ut Livius *lib.* 1. Valerius *lib.* 9. *c.* 11. Dionys. *lib.* 4. Sabellic. *exemp. lib.* 3. *c.* 9. *in fine*, Alex. *lib.* 2. *genial. c.* 6. & alii tradiderunt, cùm improba regni cupiditate commota, patrem à Tarquino superbo cui nupta erat interficiendum curasset, postquam jam immane illud parricidium commiserat, prætervehens ipsa carpento, infestis furiis agitata, supra patris defuncti corpus vulneribus, & plagis affecti, vehiculum duci jubere non dubitavit. Ob cujus inhumanum scelus, & rei fœditatem, non solùm se æterna infamia, sed locum etiam ipsum cognomine sceleris commaculavit, & brevi, patris manibus ab impia filia pœ-

pœnas exigentibus, exulare coacta, regnum malè partum amisit. Unde Valerius Maximus *ubi supra*, hoc crudelitatis exemplum *Tempore vetustissimum, conscientia nefarium, voce improbum ac monstri simile* appellat, & Seneca *in Octav. actu* 1. infandum his verbis.

> =*Dedit infandi*
> *Sceleris panas cum Tarquino*
> *Tullia conjux, quæ per cæsi*
> *Membra parentis, egit sævos*
> *Impia currus: lateroque veni*
> *Violenta rogos nata negavit.*

Sed & subscribam verba Nasonis, *6. Fastor.* qui postquam Tulliam, maritum in necem patris suadentem inducit, non minùs appositè atrocis hujus criminis impietatem ita prosequitur.

> *Regia res scelus est: vocero cape regna necato,*
> *Et nostras pœnas cum Tarquino tinge manus.*
> *Talibus instinctus, solio privatus in alto,*
> *Sederat: attonitum vulgus ad arma ruit.*
> *Hinc cruor, & cædes: infirmaque vincitur ætas:*
> *Sceptra gener socero rapta superbus habet.*
> *Ipse sub Esquiliis, ubi erat sua regia, cæsus,*
> *Concidit in dura sanguinolentus humo.*
> *Filia carpento patrios initura penates*
> *Ibat per medias alta feroxque vias.*
> *Corpus ut aspexit, lacrymis auriga profusis*
> *Restitit: hunc tali corripit illa sono.*
> *Vadis an expectas pretium pietatis amarum?*
> *Duc, inquam, nostras ipsa per ora rotas.*
> *(Certa fides facti) dictus sceleratus ab illo*
> *Vicus: & æterna res ea pretia nota est.*

Sed neque exemplo hoc supremum maleficium caruisse videtur, nam literarum etiam monumentis proditum est, Plutarchum *in paral. apud Alex. sup.* Bapt. Fulg. *lib.* 9. *cap.* 11. *in princ.* Eucratidem Bactrianorum regem, virtute, ac rebus præclarè gestis nulli secundum, ingenti ab Indis victoria parta, triumphantem, & opimis spoliis refertum, se se in patriam, ut suis gratularetur, recipientem, filii insidiis, cui absens regni habenas dederat, exceptum, & miserè trucidatum fuisse: nec eo scelere contentum filium, pari ac Tullia audacia, per corpus patris vulneribus sauciati currum agere. & insepultum cadaver abjicere non dubitasse. Ut sic vel his exemplis appareat, facilius posse summorum vitiorum, quàm virtutum imitatorem reperiri, & non omnino (ut Franc. Patric. *de regn. lib.* 8. *tit.* 9. alt) contemnendam videri vocem illam qua dicitur, *Nullum regnum sine domestica cæde, aut parricidio esse solere.*

CAPUT VI.

Filiorum, qui apud varias gentes parentes occiderint, plurima exempla relatu non injocunda. Bessi Pæonensis parricidium, ejusque ultio miraculosa. Filios non minus, quam extraneos parentum vita insidiari, Accursii, & aliorum hanc in rem testimonia in medium adducta. Nationes quasdam ex more parentibus necem inferre, & alias eorum carnibus vesci, alias canibus tradere, alias è saxo dejicere. Sardonius risus unde.

FUerunt & alii apud omnes gentes, nationesque, qui parricidium committere neutiquam veriti, & omnia divina, atque humana jura turbantes, passim in antiquiorum, & recentiorum auctorum commentariis, non sine execratione commemorantur. In quibus ego referendis, non est, cur longiorem rationem nunc facere velim, cùm me aliorum, sc. Theat. vitæ hum. *vol.* 39. *lib.* 2. *pag. mihi* 3517. Ravis. Textor *in offic.* Bapt. Fulg. *lib.* 9. *cap.* 11. diligentia hoc labore levaverit, & singulis prope nostræ hujus tractationis paginis, rerum dicendarum ordine requirente, frequens multorum mentio facienda sit. Sed subjiciam nihilominus aliqua parricidarum quorumdam exempla, quæ, vel aliis minùs cognita, vel lectoribus minus ingrata futura fore censuerim. Et ut ab Hecata initium dicendi faciam: Ea, sanguinaria quædam, ut Diod. *lib.* 2. *bibl.* Cæl. Rhod. *lib.* 11. *cap.* 21. Coras. 1. *misc. c.* 5. & alii enarrant, fœmina fuit, quæ prima; quò Persam patrem occideret, uconitum invenit. Ptolomæum etiam scribit Polybius, & *ex eo* Fulgos. *lib.* 9. *cap.* 9. ex facinoris crimine quòd patrem vita exuisset Philopatora cognominatum. Sed & Ardiæum Pamphiliæ tyrannum, annis jam fessum parentem, & insuper natu majorem fratrem vita privasse, locupletissimus auctor est Plato *lib.* 10. *de Repubi.* Attaxerxis item filios de interficiendo patre conspirasse: Et Antipatrum matrem suam Thessalonicem per materna ubera viram deprecantem occidisse, Balduinus *in §. alia deinde de inst. de pub. jud.* noster ex aliis recenset. Neronis quoque cùm alia, tùm verò Agrippinæ matris præcipuo loco à Xiphilino ex Dio. in Nerone. latè Tacitus *lib.* 14. *ann.* & Philoster. *in vita Apoll. lib.* 4. *cap.* 12. *ad fin.* ubi Ner. eleganter invehitur, parricidium commemoratur, quam cùm primùm occidere dolis tentaret, & impositam navi submergere re non succedente, Aniceto occidi jussit, causatus eam sibi insidiatam fuisse, & quòd ejus opera, multa facinora perpetrasset. Sed neque minùs impium Nicomedis scelus esse videtur, qui, ut Justinus *pagin.* 290. & Fulgosus *lib.* 9. *cap.* 8. referunt, indulgentissimum patrem Prusiam Bithyniæ regem, à quo regni gubernacula vivo adhuc acceperat, immanissimè trucidavit. Phraatis etiam, Horodis Parthorum regis filii detestandum facinus præterire non potest, qui parentem cum triginta filiis, quamquam ab ipso regni successor designatus, occidit, gravitérque pauci temporis moram in vicino jam morti patre ferens, cùm venenum patrum proficere videretur, brevissimam interficiendi viam aggressus, propria manu illum præcluso spiritu (ut post Plutarc. *in Ant.* Fulgosus *lib.* 9. *cap.* 11. retulit) suffocavit. Dionysium quoque, matrem per venenum necasse, & Leptinem fratrem, cum in navali prælio servare posset, interfici passum fuisse *lib.* 14. de varia histor. narrat Ælian. Sed & vindicat sibi in hac parricidarum tragœdia non ultimum locum, Caii Toranii atrocitas, licèt ei non ademerit vitam, qui sibi vivendi causas suggessit, dedit tamen operam, ut patrius aliorum manibus sanguis effunderetur. Namque trium virum partes sequutus, proscripti patris, sui prætorii & ornana-

nati viri latebras, ætatem, notasque corporis quibus agnosci posset, Centurionibus edidit, qui eum persequuti sunt. In quo tamen facto, quod Valerius *lib. 9. c. 11.* Apian. *bellorum civil. lib. 4.* adjicit silentio involvi non potest. Senem nempe de filii magis vita, & incrementis, quàm de sua solicitum, an incolumis esset? & an Imperatoribus satisfaceret? interrogare Centuriones cœpisse: E quibus unus: Ab illo inquit, quem tantopere diligis demonstratus, occideris: protinusque pectus, ejus gladio trajecit; collapsusque est senex infelix, auctore cædis quàm ipsa cæde miserior. Idem penè de Villio Annali ab eodem Valer. *cod. loco.* narratur, qui cùm proscriptus ad clientem suum confugisset, sceleratus filius, per ipsa vestigia patris militibus ductis, occidendum eum in conspectu suo objecit, bis parricida, consilio prius, iterum spectaculo. Telegonus etiam, ut Dictys Cretensis *de excid. Trojæ lib. fin. in fin.* recenset, Ulyssem Patrem qui, somniorum diritate contritus latitabat, hastili confodit. Unde Horatius 3. *carm. Od.* 29. eum parricidam appellat, quamvis Homeri interpres, ut Lambinus *ad Horatium suprà*, testatur, hoc à recentioribus poëtis confictum fuisse arbitretur. Ego verò, & si certum id fuerit, non tamen censeo inter impios Telegonum omninò connumerandum, cùm in Ithacam patris amore ductus, veniens, inscius & imprudens hoc facinus perpetraverit, luctuque & mœrore maximo, patris morte comperta fuerit affectus. Nec absimili ratione, excusari quoque posse Alemæonis & Orestis parricidium existimo, quorum ille, Eriphilem matrem, quòd Amphiarum patrem Policini prodidisset: hic Clytemnestram, in Agamemonis patris ab ea interfecti vindictam occidit. Verum de his, & aliis similibus casibus, peculiaris alio loco nobis habendus est sermo, *infrà lib. 2. c. antepenult.* Nunc Bessi Pæonsensis parricidium, & miraculosam ejus ultionem superioribus subnectemus. Hic enim, ut ex Plutarco *de sera numin. vind.* Petr. Ærodius *lib. 4. rerum jud. tit. 11. cap. 8.* scribit, cùm patrem interfecisset, crimen diu fuerat obscurum. Tandem inter cœnandum, multis una epulantibus, cùm supervolitassent hirundines, atque ei præcipuè obstreperent, exiliit mensa, baculoque deturbans nidum, pullos in terram projectos, ac si furore corriperetur, pedibus iterum iterumque proculcat. Cumque, qui aderant, cur id tam inhumaniter postularent, respondit: jam diu in se eas falsum testimonium dicere, garrire & personare se parentem occidisse. Quibus verbis ad Principem delatis, reque omni diligentiùs discussa, Bessus parricidii damnatus, meritas pœnas rependit, hirundinibus eum, non secus, ac Grues Ibici poëtæ occisores, prodentibus, de quibus Ausonius *in Monosyllab. Ibycus ut periit. vindex fuit altivolans Grus.* Verum quid singulos parricidas recenseo? aut quid frustra horrendi hujus criminis reos in compendium redigere conor? cùm adeò homines (heu dolor) humanitatem exuerint, ut non urbs ulla, non domus, his naturæ monstris vacare videatur.

Jam in ipsum pietatis asylum ferox erumpit audacia: jam præmaturo voto hæreditatis occupandæ, omnium malorum radix avaritia, in patris fata filium impellit. Unde rectè Ovidius *1. metam.* dicere potuit.

Filius ante diem patrios inquirit in annos.

Nec minus rectè Justin. *in auth. ut cum de appell. cog. §. causas* filium meritò exheredatum videri, *si parentibus suis manus intulerit: si gravem & inhonestam injuriam eis ingesserit: si eos in criminalibus causis accusaverit: vel eorum vitæ per ventrum, aut alio modo insidiari tentaverit.* Et alibi *in §. penul. inst. quod cum eo.* ideò Macedoniano Senatus consulto prohibitum fuisse, mutuas pecunias eis dari, qui in potestate parentum essent, *quia sæpe onerati ære alieno creditarum pecuniarum, quas in luxuriam consumebant vitæ parentum insidiabantur.* Ex quibus eleganter ut pleraque alia, deduxit Acurs. *in l. fin. verb. alienæ Cod. de pact.* quem *ibi* Jas. Alex. Dec. Purpur. & alii sequuntur, & Menchaca *in l. lib. n. 5. C. de inoff.* Tiber. Decian. *lib. 9. crim. c. 9. n.* 13. non magis à filiis, quàm ab extraneis, pactum super patris viventis hæreditate utiliter fieri, cùm captandæ paternæ mortis timor (quæ fuit pacti improbandi ratio) *d. l. fin.* in filiis non minus, quàm in cæteris adsit quod elegantissimè etiam ostendi Terentius in Adelph. sic inquiens:

Porrò autem dum studeo illis ut quam plurimum
Facerem, contrivi in quærendo vitam atque ætatem meam.
Nunc exacta ætate hoc fructi pro labore ab his fero odium:
Meam autem mortem expectant.

Faciam igitur huic capiti finem, si prius illud pro coronide, quod superioribus admodum convenit, animadverterim, quarumdam gentium, celebertimum, & multis retro seculis observatum morem viguisse, ut senio jam confectos parentes, filii perimerent, & quod belluinam supergreditur feritatem, eorum item carnibus vescerentur. Quod de Indis & Massagetis historiæ pater Herodotus, *lib. 3.* Strabo, *lib. 2. Geog.* Cæl. *lib. 11. c. 18.* Pet. Greg. *lib. 36. Syntag. c. 24. n. 29.* & alii recensent: & de Caspiis, qui parentes ubi septuagesimum annum excessissent, domi inclusos, fame necare consueverunt, Cælius Rhodiginus *libr. 11. lect. anti. c. 21.* testatur. Sed & Bactrianorum hac in re crudelitas omnem fidem superare videbitur, nisi multorum auctorum inter quos Cæl. *sup.* Alex. ab Alex. *3. gen. c. 2. Corr. 1. mis. c. 5.* Balduin. *in §. alia deinde*, qui alios referunt, Tib. Decian. *lib. 9. crim. c. 15. n. 32.* adseveratione confirmaretur, qui jam senio confectos parentes, vivos canibus apponebant, ad hoc ipsum de industria enutritis, quos ea ratione sepulchrales vocabant. Quin, & Sardis lex erat, si qua Æliano *de var. hist. lib. 4.* fides adhibenda est, ut filii patres, jam senectute graves, fustibus cæderent, & interemptos sepelirent: absurdum arbitrantes, si delirus senex ulterius in vivis ageret, in fraudemque & peccatum, corpus senectute grandæva maceratum impellerentur: ridebantque, interim ma-

maximè, pereuntes parentes, se feliciter & beatè mori existimantes, quòd liberorum impietate mortem opperterent. Unde, ut Erasmus, *Chil. 3. Cent. 7. adag.* 1. & ex Timæo Bapt. Pius *annot. c. 6.* adnotarant *Sardonius risus* proverbii vice apud antiquos usurpari cœpit.

CAPUT VII.

Parricidium qualiter fuerit ab Ægyptiis, Hebræis, Græcis, Persis, Macedonibus, Lusitanis, & aliis gentibus vindicatum. Romanos non parricidium modò, sed & verberatum à filio patrem graviter vindicasse. Servi Tullii lex in hanc rem allata, & diligenter expositа. Quid sit plorare. Quid quiritare. Quid jubilare. Sacer homo quis. Quæ sacratæ leges. Sacer homo cur impunè à quolibet occidi posset. Ex Macrob. pulsati parentis pœna. Virgilii, Ulpiani, & Senecæ de hoc delicto sententiæ.

IGitur mortalibus, in hoc (ut in reliqua alia) parricidii crimen frequentissimè prorumpentibus, in tanta hujus sceleris ubertate, prudentissimè singulæ fermè gentes singulares, tanto maleficio pœnas excogitaverunt. Nam etsi Plato quem refert Connanus *lib. 1. comm. cap. 10.* caput Hydræ amputare eos dicat, ut est in proverbio, qui singulis delictis, legibus conatur occurrere: tamen, ut non minùs rectè Arcesilaus relatus ab Erasm. *in Apophthegm. in Arcesi.* dixisse memoratur, quemadmodum ibi multi sunt medici, ubi multi sunt morbi, ita ubi plurimùm vitiorum esset, per multas quoque leges esse oportebat. Et ut alia maleficia, vel non puniri, vel remissius coërceri potuissent: hoc ramen, de quo loquimur, novum in se & atrox, novis quoque & atrocibus, severisque suppliciis omnino vindicari debuit. Nam ut præclarè Tullius *in orat. post redit. ad Senat.* inquit: *Parentes carissimos habere debemus, quòd ab his vita, patrimonium, libertas, civitas tradita est, quæ omnia in illorum violatione violantur.* Inde ei, qui parentem occiderit, naturæ legibus vivere non licere, Jul. Capitolinus *in Anton.* testatur; & Quintilianus, *in declam. 299.* maximum omnium scelus, parricidium vocat, *& cum in hujus criminis cruciatum omnia commenta antiquitas fuerit, citerior tamen* (ait) *est pœna quàm scelus.* Apud Ægyptios ergo, patris, matrisve interfectorem (ut ex Diodoro Siculo, *lib. 2. cap. 3.* Alexand. *3. gen. cap. 5.* Covarr. *supr.* Plaza *in epitom. delict. cap. 22. num. 1.* Joann. Bohem. *de morib. omn. gen. libr. 1. capit. 5.* alii recensent) adeò gravi animadversione coërcebant, ut eum per singula membra acutissimis calamis impeterent, mox munitissimis ictibus consociatum super spinarum acervum comburerent. Macedones, Alex. *supr.* teste parricidas, & Majestatis reos, quin & eos quoque, qui illos quovis gradu contigissent, saxis obruebant, quod & Lusitanis moris fuisse Strabo *lib. 3. Geog.* & Bohemus *supr. lib. 3. cap. 24.* testantur. Neque aliter Mosaica lege apud Hebræos hoc crimen vindicari inde colligitur, quòd in Deuteronomio, *cap. 21.* filius contumax, & protervus lapidari jubetur. Sed & divinus Plato *9. de legib.* non passus tantum maleficium inultum relinqui; prudentissimè statuit, magistratuum jussu ab eorum ministris parricidam occidendum, trahique debere nudum in statutum trivium, ubi universi magistratus in caput mortui lapidem mitterent, & ita civitatem omnem purificarent, ac deinde ultra regionem exportarum corpus projicerent. Græcis quoque eandem lapidationis pœnam in usu fuisse, non obscure constare poterit ex Electra sic apud Euripidem *in proœmio Orestis* verba faciente

Argivis autem edictum est, nec nos tecto recipi.
Neque ignis usu juvari, nec quemquam nos alloqui fas sit.
Ut parricidas. Hæc autem profinita diis est.
In qua tententiam ferat, ac decernet Argivorum urbs.
An nos lapidibus obrutos perire.
Oporteat: anne gladio jugulum ferire?

Constantin. Harmenopulus *lib. 9. Epitom. tit. 6. in fine*, legem ita conceptam reliquit. *Qui ascendentem, aut descendentem, propinquumve interemit, igni traditor.* In Wisigothorum etiam legibus, *Lege Wisig. lib. 6. tit. 5. lib. 17. & 18.* ultimam huic sceleri animadversionem, omniumque bonorum amissionem infligendam esse, docemur. Et apud Mediolanenses municipalibus statutis ea, teste Julio Claro, *lib. 5. sentent. §. parricid. num. 5.* imponitur pœna, ut parricidæ, ad equi caudam adstricti, & alligati, per urbem trahantur, moxque rotæ lignæ intexti, miserabiliter secati dispereant. Horatius *Epod. 3.* cùm allium vehementer propter illatum ei damnum detestaretur, judicaretque cicutam minus, ac lentiùs corpus cruciari, tantum venenum, in parricidii criminis pœnam usurpandum fuisse, his verbis demonstrat.

Parentis olim si quis impia manu
Senile guttur fregerit:
Edit cicutis allium nocentius, &c.

Et *lib. 2. Od. 13.* cùm in arborem excandescere, cujus casu ictus fuerat, illam ab eo plantatam fuisse ait qui patrem interfecisset.

Illum & parentis crediderim sub fregerit cervicem, &c.

Julius verò Cæsar ut Sueton. *in Cæsare cap. 24.* tradit, parricidas severissimis suppliciis affectos, bonorum etiam omnium damno multabat, quod (ut Justus Lipsius *lib. 6. Annal. Tacit.* ostendit) olim non nisi in atrocissimis criminibus fieri solebat. Quo fit, ut non abs re inter exempla summæ indulgentiæ Antonini Pii, illud Capitolinus *in Antonino Pio*, constituat, quòd parricidam in insulam desertam duntaxat remiserit, quia ei naturæ legibus vivere non licebat. Theodorici Regis Gothorum filia, à Theodato Rege Tusciæ, quòd matrem sacrum Domini corpus sumentem, veneno interemisset; incenso fortiter balneo, ejus vaporibus

suffocata est, ut Petrus Gregor. *lib.36. cap.24. num.* 18. testatur. Sed & curiam Parlamenti Gallici Tarquetium majorem, qui parentem suum Pictaviensem electum occidi curaverat, discerpi primum candente forfice, deinde artus ad roram adfringi voluisse,ac postremò concremari ex Theatro vitæ humanæ *vol.19. lib.2. pag.* 3517. cognovimus. Romanis majorum more, nova quædam & singularis (ut statim trademus) pœna in usu fuit: apud quos, jam inde á primis urbis cunabulis, illatæ parentibus á filiis injuriæ, ex Servii Tullii legibus severissimè quoque vindicabantur. Inter quas ut refert Festus Pompejus, *lib.* 14. *de verb. sig. in plorare*, quædam erat ita concepta. *Si puer parentem verberit, aut olle plorassit parentes, puer Divis parentum sacer esto*: quâ in lege, ut & hoc obiter animadvertemus, *Plorassit parentes*, ut idem Festus exponit, idem est quod *clamarit*. Solebat enim (ut rectè Jacobus Ræyardus *ad l. xii. cap.* 13. & tradit alia Christ. Colerus *parerg. cap.* 13. admonuit) is cui vis aliqua fiebat, si quidem rure ageret, jubilare, sin verò in Romana civitate, & civis esset, proquiritare, idest aliorum civium auxilium exposcere. Unde illud Terentii *in Adelp. Obsecro populares ferte misero, atque innocenti auxilium subvenite inopi*: In quem locum Donatus, *Et hoc est* (inquit) *quod veteres quiritare dicebant, quirites conclamare.*

Quod & M. Varro *lib. 5. de ling. Latin.* his verbis explicuit: *Vicinaque horum quiritare jubilare. Quiritare dicitur is qui Quiritium fidem clamans implorat, ut quiritare urbanorum,sic jubilare rusticorum.* Quod verò in supra scripta lege filius patrem verberans Divis parentum sacer esse jubetur, eum sensum idem Festus *lib.* 17. *in sacr.* habere testatur, ut à quovis sine fraude posset occidi. *Nemo enim* (inquit) *sacer is est, quem populus judicavit ob maleficium neque fas est eum immolari, sed qui occidit, parricidii non damnatur, nam lege Tribunitia primâ cavetur: Si quis eum qui eo plebis citò sacer sit, occiderit, parricida ne sit. Ex quo quivis homo malus atque improbus sacer appellari solet.* Quâ eâdem ratione leges sacratas dictas fuisse, idem Festus *dict. lib.* 17. *in sacrat leges.* (Et corpora Tribunorum & Principum hac etiam ratione sacrosancta dicta ostendit Jacob. Durant. Casel *lib. 1. var. cap.* 1.) & Paulus advertit, *quibus sanctum erat, ut qui, quid adversus eas fecisset, sacer alicui Deorum esset, cum familia, pecuniaque.* Quam sanctionem in legibus regiis, & in duodecim tabulis frequenter invenire, doctissimus Barnab. Brisson. *lib. 2. de form. pag.* 154. pluribus probat. Quod si quis mirum existimaverit, quod cum cætera sacra violari nefas sit, hominem sacrum jus fuerit occidi: hujus rei causam à Macrobio accipere poterit, qui eam non in eleganter his verbis exposuit: *Veteres nullum animal sacrum in finibus suis esse patiebantur, sed abigebant ad fines. Deorum quibus sacrum esset: animas verò sacratorum hominum, quos Græci ἡρῶας vocant, Dii debitas existimabant. Quemadmodum igitur, quod sacrum ad Deos ipsos mitti non poterat, à se tamen dimittere non dubitant: sic animas, quas sacras in cœlum mitti posse arbitrati sunt, viduatas corpore, quàm primum illo ire voluerunt.* Regia igitur lege si pulsatus, à filio parens, parentes conclamasset, parentum Divis filius sacrabatur, devovebaturque, & tamquam impius atque improbus homo à quolibet impunè interfici poterat, quæ lex à Virgilio *6. Æneid.* notata videtur, dum apud inferos graviter eos puniri docet à quibus.

Pulsatuve parent, aut fraus innexa clienti.

Licèt Romani ea perpetuò usi non videantur, cùm scribat Ulpianus *in lib.1. de obsequiis parent. & pat. præst. Si filius matrem, aut patrem, quos venerari oportet, contumeliis affecisset, aut impias manus eis intulisset, præfectum urbis delictum ad publicam pietatem pertinens, pro modo ejus vindicasse.* Et Seneca *lib. 9. cont.* 4. legem esse dicat, *ut ejus qui patrem pulsaverit, manus præcidantur*: Quam Senecæ legem hodie observari posse, tradit Wesemb. *in parat. de parric. in fin.* quamvis ego eum dumtaxat iterum in potestatem ut ingratum revocari, cautum inveniam, *in l. unica C. de ingrat. lib.*

CAPUT VIII.

Parricidii pœna apud Romanos quæ fuerit. Eam prius à Tarquinio in sacrilegum quemdam usurpatam. Parem videri parricidii, sacrilegii rationem. Quo primum tempore parricidæ culleo inrui cœperint, & an id fuerit legibus, an moribus introductum. Valerii in hac re cum Livio, Modestino, & aliis auctoribus pugna. Et qualiter ab Steph. Pighio Cujac. & Pet. Ærod. composita. Et Valerii emendatio tentata. Nostra tandem de tota controversia, sententia.

SED oportunè jam de singulari supplicio, quod Romanorum legibus parricidis irrogabatur, verba faciemus. Nam & in eo arcana quædam latent mysteria, Eleusinis sacris reconditiora, quæ nos, non absque aliqua lectoris voluptate, & utilitate aperire conabimur: Et Romanos (ut Cicero *pro Roscio Amer.* ait) non modò armis plus quàm cæteras nationes, verùm etiam consilio, sapientiaque potuisse, præstitisseque iis, qui apud cæteros sapientissimi fuisse dicuntur, tum ex hac re vel maximè demostrabimus. Illi igitur infandi hujus criminis reos (ut disertè Tullius, *inp. & lib.2. de invent.* Modestin. *in l. pœna ad l. Pomp. de parric.* Julius Paul. *lib. 5. senten. tit.* 24. Constant. *in l. unic. C. de his qui parent. fuit. in §. alia deinde inst. de publ. jud.* & alii passim auctores enarrant quos suis locis referemus virgis cæsos sanguineis, cum cane, gallogallinaceo, simia, & vipera, culleo insui, atque ita in mare, vel in proximum amnem deturbari voluerunt. Cujus pœnæ expositionem antequàm ex ordine

ne aggrediar, si de ipsius origine, & progressu non nulla tractavero, non omninò oleum me & operam perdidisse censebo. Et sanè Valer. Maxim. *lib.1. c. 1.* (*idem refert Diony. lib.3. qui tamen Attilium hunc Duumvirum vocat*: hoc supplicii genus in Marcum Tull. Duumvirum à Tarquino Rege irrogatum, quòd librum secreta civilium sacrorum continentem, custodiæ suæ commisum, corruptus Petronio Sabino describendum dedisset, *non multò post, parricidii lege assignatum fuisse ait; quòd pari vindicta parentum, ac Deorum violatio expiata videretur.* Est enim sacrilegium parricidio proximum: & utriusque sceleris ut plurimum radix est avaritia, ut Anton. Sylvius *ad leges XII. cap.* 81. advertit, ac proinde Polygnot. in descriptione inferorum, prope eum, qui patrem contumeliosè pulsaverat, jacentem sacrilegum pinxit: quem mulier multiplici venenorum, & tormentorum specie cruciare non desinit, ut Pausanias *in Poc.* testatur. Sed est aduc, cur in suprascripto Valerii loco hærere quis possit. Primo dum tradit non multò post Tarquinii tempora cullei supplicium parricidis inflictum: ac rursus dum id lege effectum fuisse demonstrat. Nam illud Tito Liv. *lib.* 48. & aliis repugnat, ex quibus jam alio loco docuimus, primum omnium Public. Malleol. sive ut Plutar. *in Romu.* existimat, Lucium Hostium matre interempta, anno ab urbe condita sexcentesimo hanc pœnam sublisse, atque ita quadringentis amplius annis post Regum tempora. Posterius verò Modest. responso *l. pœna ad l. Pomp. de parric.* non leviter adversatur, quo, hanc de qua agimus pœnam, non lege aliqua, sed majorum more institutam fuisse docemur. Et quidem à prima difficultate, Steph. Pighius *in annot. de Vale* auctoritate manuscriptorum codicum, Valerium absolvit, contendens, negationem ex ejus verbis tollendam, legendumque *multò post*, cùm hoc historiæ, & probatorum librorum fides expostulet: quam emendationem Jacob. Cujac. *in not. ad Paul. lib. 5. sentent. tit.* 24. cum Glareano omni opere admittit, & alterius quoque manuscrip. Codicis, qui in Biblioth. S. Victoris teperitur, testimonio confirmat. A secunda verò ipse idem Cujac. *rod. loc.* Hieron. Magicum *lib. 4. misc. cap.* 8. Valerium liberare contendens, legem ab eo pro more usurpari ait. Mos enim pro lege est, & ut Ulp. *in lege diutur.* & Julian. *in l. de quibus, ff. de legibus*, fatentur, *diuturna & inveterata consuetudo pro jure & lege non immeritò custoditur, & in his quæ ex non scripto descendunt, observari solet.* Ego verò hac in re Pighii, & Cujacii judicio acquiescere nequeo, nam præter Valerium, singulare hoc supplicii genus, nominatim parricidis legibus esse irrogatum, Quintilianus *in declamat.* 299. de eo loquens, his verbis ostendit. *Tumulo tectus videretur cui leges terram negant? cui statim ora, oculosque à judicio lex iussit obduci? &c.* Quin ut optime Petrus Ærodius *lib.8. rer. jud. tit.6. cap.9.* considerat, Cicero etiam ipse, *d. orat. pro Rosc.* hoc apertissimè demonstrat, dum præ

Solone laudat majorum suorum prudentiam, quod ille nullam legibus suis in eum, qui parentem necaret pœnam constituisset. Romani contra: *cùm intelligerent nihil esse tam sanctum, quod non aliquando violaret audacia, supplicium singulare in parricidas excogitaverint, ut quos natura ipsa retinere in officio non potuisset, ii magnitudine pœnæ maleficio submoverentur.* Plane enim immeritò Solon reprehenderetur, si priùs quàm hoc crimen Malleoli facto, & scelere committeretur, nihil de ea re Romani suis legibus decrevissent. Sed & advocari hanc item in partem Orosii *lib. 5. cap. 16. in fine*, auctoritas potest, qui cùm Malleoli parricidio urbem totam mœrore subito turbatam dixisset, statim *impleverunt* (subdit) *Romani facinus, & pœnam unde Solon Atheniensis deterrere ausus non fuerat, &c.* quò fit, ut necesse videatur pœnam hanc jam tum legibus definitam fuisse. Quæ argumenta tanti apud Pet. Ærod. *supr.* fuerunt, ut nihil in Valerio mutandum arbitrarer, & quod Duumviri supplicium non multò post parricidis lege irrogatum esse ait, ad leges duodecim tabularum referendum arbitretur, quarum hanc pœnam constituentium verba sibi agnoscere in Modestino *d. l. penult.* videtur cùm ait: *Cæsum virgis sanguineis insui.* Ego quidem, quo primum tempore hoc apud Romanos supplicium institutum fuerit, nunc amplio, & propter diversas scriptorum sententias mihi non liquere pronuntio. Quod verò ad introductionis modum spectat, lege id, non more receptum fuisse magis existimo: nec uni Modestino, plus quàm Valerio, Quintil. Ciceroni, & aliis, qui una hoc lege inductum consentiunt, tribuere possum. Trahit me etiam in hoc judicium Paul. Orosius, qui in suprascripto capite, Romanos parricidium fieri posse, Malleoli exemplo doctos, supplicium inquit singulare sanxisse, quod quidem loquendi genus legem potius sapit quàm morem: mos namque diuturno usu, & crebris populi exemplis inducitur: lex verò uno ictu, quæ è republica esse videntur, estatuit & sancit *l. de quibus cum sequentibus ff. legibus cap.3. & 4. 1. dist. cap.1. 2. dist.* latè Connanus. *1. com. cap.* 10. Accedit his, modestinum quidquid majorum more, cullei pœna puniri parricidas scribat, non excludere quin ea, lege aliqua induci cœperit: Sæpe sæpius namque pœnæ more majorum sunt, Imponique dicuntur, quæ ex certis aliquibus originem traherent. Sic enim Sallust. *in Catilin. De confessis* (inquit) *sicuti de manifestis rerum capitalium more majorum supplicium sumendum.* Et Varron. *libr.60. Vix hæc fatus erat, cùm more majorum de ponte in Tiberim deturbant.* Et Tacitus *lib.20. annal. Elanguimus, patres conscripti: nec jam ille Senatus sumus, qui olim Neronis delatores, & ministros more majorum puniendos, flagitabat*, & Valerius *lib.4. cap.7. in principio. Nam cùm Senatus Rapilio, & Lenati consulibus mandasset: ut iis eos, qui cum Gracebo consenierant, majorum animadverterent.* Sidonius etiam Appollinaris *lib. 3. epist.* 12. ubi Per. Colujus alia cogerit, & multa Per.

Faber. *lib. 2. Semestr. cap. 7.* cùm propria manu à quibusdam, qui majorum suorum sepulchra violabant, vindictam sumpsisset, pronuntiasse judicem ait, *More majorum reos tantæ temeritatis jure cæsos videri.* Et Ulpianus *in l. patre furioso ff. de his qui sunt sui*, noster haud dissimiliter, patriam potestatem, quam constat regiis, & decenviralibus legibus institutam, majorum moribus tribuit, sic inquiens: *Nam cùm jus potestatis moribus sit receptum, &c.* ubi Accurs. non omnino ineptè, jure civili, & legibus interpretatur, quamvis cum Eguinarius Baro *in d. l. patre furios.* reprehendat: & Franciscus Connanus *libr. 2. com. cap. 13.* & Jacobus Rævardus *ad ll. 12. cap. 3.* aliter atque aliter Ulpiani verba exponentes, rejiciat.

CAPUT IX.

Cullei supplicium Modestinum mori majorum tribuere. Justinianum id novè à Pompejo institutum testari. Martianum parricidas pœna legis Corneliæ de siccariis puniendos docere. In hac pugna Hotoman. Cujac. Baldinum, Sigonium, Anton. Augustin. Duaren. & alios, nihil, quòd probari possit, dixisse. Quòd nos in difficili hoc articulo existimemus. Multis juribus lux allata. Eum, qui ab aliis inventa restituit, aut reformat, sibi interdum totius rei nomen adsumere.

VErum enim verò hæc quæ de hujus supplicii initiis, & origine, tam latè in præcedenti capite disputavimus, incassum dicta videri poterunt, nisi, duplicem obicem, seù scrupulum removeamus, quo tota hæc res oppidò turbari, & obscurari videtur. Prior est, quòd Martian. J.C. *in l. 1. ff. ad l. Pomp. de parr.* non antiqua aliqua, & incognita lege, non etiam majorum more, ut Modestinus *in d. l. pœna* scribit, sed pœna ea quæ est legis Corneliæ de siccariis, parricidas teneri testatur. Alter verò, quòd Justin. Cæsar *in d. §. alia deinde inst. de pub. jud.* asperrimò huic parricidii crimini, lege Pompeja novam hanc cullei pœnam irrogatam esse, expressis verbis ostendit. Quod si ita est, Modestinum, cæterosque etiam Romanæ historiæ auctores, quorum testimonia laudavimus; peccare necesse est, dum ea multis ante Pompejum annis institutam, & majorum moribus à Romanis observatam esse, fatentur. Propter quas difficultates interpretes variias in hoc articulo sententias comminiscuntur, quæ tamen se invicem perimunt, ut milites illi, quos ajunt, ex Draconis dentibus natos. Et ut varia relinquam Accursii *in d. l. 1. ad l. Pom. & in d. §. alia deinde* & Accursianorum interpretamenta, quæ neque ipsis auctoribus satis probantur: Catelianus Cota, *in memorab. verb. culleo* Frac. Hotom. *ad ll. P. R. c. de l. Pom.* Pardulphus Pratejus. *ibid.* Aimar. Rivarius *de hist. jur. lib. 2. pag. 222.* Tiber. Dec. *lib. 9. crim. cap. 7.* & alii Justiniani verbis allecti, indistinctè hanc cullei pœnam singularique parricidarum supplicium Pompejanæ legi assignant, & tribuunt, quorum judicium invenio, à Paulo quoque Manutio *de ll. Romanis pag. 230.* fuisse receptum. Qui tamen non satis stabili pedamento nituntur, cùm Romanæ historiæ veritas refragetur, quæ multis antè Pompejum annis, hoc supplicium parricidiis irrogatum ostendit. Et præterea Martiani, & Modest. responsa non explicant. Quamobrem Antonius Augustinus *de ll. Rom. c. de l. Pomp.* Hispaniæ nostræ augustissimum jubar, hanc cullei legem à Pompejo Magno latam non fuisse, ingenuè fatetur, fieri tamen potuisse, ut alia lege hæc eadem pœna imposita fuerit. Balduinus autem *d. §. alia deinde, num. 14.* & Duarenus *ad tit. ad l. Pomp. de parr.* quid Cornelia, quid Pompeja rogatio in parricidarum supplicium induxerit, se ignorare testantur, sed ut ut sit, Pompejum totam hanc rem rectiùs tandem composuisse, & certam de parricidii legem tulisse. Jacobus Cujac. *in parat. l. de his qui parent. & novis ad eum tit. recitat. & notis, & in notis ad Paul. libr. 5. titul. 24. & in notis ad dict. §. alia deinde.* in hoc eodem falso subsistens, nihil certius commentus, existimat, Corneliam Syllam aliquam de parricidiis legem rogasse, quæ cùm strictè, ad eas tantùm personas pertineret, quæ propriè parricidii apellatione continentur, postea nova Pompei Magni lege, quam Martianus *in d. l. 1. ad l. Pomp.* commemorat, latiorem interpretationem acceperit. Et tandem Constantinum *in l. unic. C. de his qui parent.* cullei pœnam more majorum, ut ait Modestinus *in d. l. pœn.* institutam, & usu jam abolitam, reduxisse. Carolus Sigonius *lib. 2. de antiquo jur. Rom. cap. 5.* quem Joannes etiam Rosignus *lib. 8. antiquit. Roman. cap. 25.* refert, & sequitur, primùm de his qui parentes occidissent legem, rem latam fuisse opinatur, cùm Lucius Hostius patrem interfecit, aliquanto post Annibalis bellum: quam legem ipse putat fuisse hujusmodi. *Si quis parentem occiderit, aut verberaverit, si damnato obvolvatur ori folliculo lupino, soleæ ligneæ pedibus indicuntur, & in carcerem ducius, ibi sit tantisper, dum putetur culleus, in quem conjectus, & profluentem præcipitetur.* Hinc legem putat L. Cornelium Sullam, constituta publica quæstione repetiisse, & confirmasse, nihil autem addidisse: Pompejum verò posteà, & in personis quibus irrogari deberet, & in supplicio ipso nonnulla mutasse. Sed & sunt qui existimant, cullei quidem supplicium, jam inde à priscis temporibus, sive majorum more, sive lege aliqua, ut nos magis probamus, in parricidas inventum Ita tenent Pet. Ærod. *lib. 8. rerum judic. tit. 6. cap. 9.* Petr. Plaz. *in epit. delict. cap. 22. num. 7.* Joann. Oloto. *in d. §. alia deinde num. 3.* Pompejum autem virgarum sanguinearum verbera, & animalium, quæ simul cum parricida culleo insul jubentur, consortium addidisse, quæ omnia olim incognita fuisse, argumento est, quòd Cicero, Livius, Valerius, Plutar. & alii auctores, licèt longè, latèque de hac pœna tractaverint, nullam eorum mentionem habuerint: à Pompejo autem idcircò credi possunt inventa, ut de parricida non amplius tamquam de homine, sed bruto supplicium sumi videretur, quem ab hominibus ad feras; & eas quidem immundissimas, & impiissimas relegarent. Ob quod pœnæ auctarium, non immeritò Justinianus *in d. §. alia*, totum hujus animadversionis commentum adscribit Pompejo: & antiquum suplicium, ob pattem denno adjectam novum appellat. Verum suos isthæc teneant auctores, ego qui nullius in verba juravi, nec aliorum pedarius esse decrevi, quid in obscuro hoc articulo, aut verum, aut certè vero simillius existimem, proferam nunc doctorum hominum (ut cætera quæ dixerim alia) judicio subjectum, erga quos ea & fui semper, & modò sum observantia, ut vel spongiam illis illerè tradam, quæ, vel una litura, quæ minùs aptè dicta censuerint, non emendare tantùm, sed & delere facile possint. Arbitror igitur L. Cornel. Sullam, anno ab urbe condita 688. legem tulisse, quæ simul cum cæteris sicariis, particulari quodam capite, in parricidii reos, statuebat, ut & Pomponius *in l. 2. §. deindè Cornel. de origine jur.* juris historiam tractans, videtur ostendere, & ex Imperatoria quadam Sanctione *L. fin. ad l. Cornel. de fals. in C. Theod.* haud obscurè colligitur, ac proinde cullei pœnam, more majorum parricidis imponi solitam, paulatim in usu esse desiisse, quo usque Pompejus Magnus, qui post Sullam floruit anno V. C. ut Rosinus *ubi supr.* tradit 698. peculiarem aliam de parricidiis legem rogavit, qua & totam hanc rem luculentius composuit, & forsitan, ut Hotomanus *ubi supr.* advertit, ut certus deniceps hujus criminis quæsitor esset, instituit: sanciens, ut parentum occisores, more majorum speciali cullei pœna punirentur. Fratrum verò, sororum, à latere cognatorum, vel affinium, pœna legis Corneliæ de sicariis. Quod satis Modestinus *in d. l. pœna versic. qui alias. Just. in d. §. alias deinde in fin.* & Justinianus ostendunt, & mihi Martiani responso non remorante, facile persuadeo. Nam quod ille *in l. 1. ff. ad l. Pompej.* ait lege Pompeja caveri, ut qui generaliter, patrem, mattrem, avum, aviam, & cæteras consanguinitate junctas personas occiderint, ea pœna teneantur, quæ est legis Cornelia de siccariis, ad primum planè legis Pompejæ caput, ut satis ex Venulejo *in l. hoc accusare 12. §. item nec lex ff. de accusation.* colligitur, spectat, & pertinet, quo (ut in legibus tralatitium est *l. 1. ad l. Falcidiam.* Bernard. Waith. *2. miscel. c. 16.* Alc. *5. paterg. cap. 23.* antiquior dumtaxat lex Cornelia referebatur, retractabaturque: non tamen ita accipiendum est, ut non alio ejusdem legis capite, gravior pœna parricidio, quàm ordinariæ cædi statuta fuerit. Si enim nihil aliud Pompejus statuisset, quàm ut parricida lege de siccariis teneretur, quis rogo non inemptam illius curam, & sanctionem censeret? cùm nulla planè posset dubitandi ratio assignari, ob quam, cùm is, qui extraneum, & nulla sibi necessitudine junctum hominem occidisset, Cornelianæ legis supplicio subderetur: is qui parentibus, fratribus, aut similibus personis mortem inferret, ab eo esset immunis. Accidit igitur hic, quod de lege Licinia scribens tradit Macrobius lib. 3. cap. 17. *In ea ferenda, quæsitam esse legis auctoritatem, excolescente metu legis antiquioris: ita ut de ipsis XII. tabul. factum sit: Quarum ubi contemni antiquitas cœpit, eadem illa, quæ aliis legibus cavebantur, in alia latorum nomina transierunt.* Neque quòd juxta hanc interpretationem, nimis generalia Martiani verba restringimus, quispiam causetur. Nam neque novum, aut insolens est, unam legem per aliam exponere, & latè loquentem, certo aliquo modo restringere. Neque in ea, de qua agimus, materia, exemplo deficimur. Sic etenim Paulus *lib. 5. sentent. tit. 24. Lege Pompeja* (inquit) *de parricidiis tenetur, qui patrem, matrem, avum, aviam, fratrem, sororem, patronum, patronam occiderit. Hi & si anteà intuti culleo in mare præcipitabantur, hodie tamen vivi exuruntur, vel ad bestias dantur.* Quibus in verbis, valdè generaliter Paulus, cullei pœnam, ad eos omnes, quorum mentionem fecerat, retulit, quæ tamen, ut ex Modestino, & Justiniano resolvimus, non aliis, quàm parentum occisoribus, irrogabatur. Pompejus igitur legem Corneliam ad propinquorum interfectores sub certa aliqua forma reduxit: cullei verò pœnam, in eos qui parentes necavissent, renovavit, quòd & Didacus Covarrub. *in Clem. si furiosus in initio 2. part. numer. 12. in fine*, in Valentinus Forsterus *lib. 1. hist. jur. civil. pag. 81.* post Accursium & Bartolum *in d. l. 1. ad l. Pompej. de parric.* sensisse quoque videntur.

Et Justinianus dum novam hanc cullei pœnam appellat, & Pompeja lege inductam fuisse significat, vel pro suo more facit, solet enim pœnas suo tempore usitatas, legibus ipsis, ex quibus crimen descendit, adscribere: ut legi Juliæ de adulteriis penam capitis, cum tamen ejus legis pœna fuerit relegatio, ut rectè Cujac. *libr. 5. sentent. Paul. titul. 23. in principio* advertit, & Tiraquel. *in l. connub. num. 6.* post alios quos retulit, adnotavit; vel ut melius cum eo agamus, novam hanc pœnam, non quasi à Pompejo recens inventam sed quasi extraordinariam, insuitatam, & ut Constantinus *in l. unic. Cod. de his qui parent.* aut non solemnem, vocavit (Quod Cujacius etiam tentavit *in parat. C. de his qui parent.*) ait, quod meæ sententiæ consectarium est, Pompejo cullei supplicium tanquàm ab eo inventum assignat, quòd illud lege Cornelia sopitum, iterum suscitaverit, & in forum reduxerit, personasque, & causas, in quibus irrogandum esset, præfinierit.

Nam, ut idem Justinianus *in l. 1. C. de veter. jur. enuc.* prædixit, *omnia nostra meritò facimus, quibus nostram auctoritatem impertimur, & qui laudabiliter factum emendat, laudabilior est eo, qui primus invenit.* Neque rarò accidit, ut qui aliorum inventa, vel in publicum

edunt,

edunt, vel exactiùs disponunt, totius sibi facti nomen, gloriam & honorem usurpent, sic enim, ut Pomponius *in l. 2. in princ, & in §. deinde ex his de orig. jur.* scribit, Papirianum & Flavianum jus civile dictum fuit, quod Sextus Papirius, & Gneus Flavius ediderunt, non quia ipsi de suo ibi quicquam adjecerint, sed quòd leges sine ordine latas, in unum redegerint. Sic etiam, ut eleganter ait Cassiodorus *lib. 6. variarum infor. præfect. annonæ. Ceres frumenta dicitur invenisse, Pan autem primus conspersas fruges coxisse, perhibetur. Unde & nomina ejus panis est appellatus. Ita & illa prædicata est quæ reperiit, & iste laudatus est, qui decenter edenda humanis usibus applicavit.*

Verùm hoc parricidarum supplicium etiam post Pompejani legem iterum in usu esse desiisse, Paul. *d. lib. 5. sentent. tit. 24.* nos admonet, tradens suo tempore, jam non ut anteà parricidas culleo insui, & in mare præcipitari, sed ad bestias dari, vel vivos exuri, quo ex fonte manavit, ut Constantinus Imperator *in d. l. unic.* nova constitutione promulgata, rursus eandem pœnam reduxerit, quam ad parentes etiam, qui liberos occidissent, quin & ad alias (ut multi putant) personas extendit, de quo tamen nos latiorem, Deo duce, disputationem inferiùs inibimus.

CAPUT X.

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

AGe verò, & cùm de pœnæ temporibus, variisque murationibus tractaverimus, ex ordine, ipsius supplicii partes, indagatione diligenti, pandere conemur, & in lucem proferre. Ergo parricida ante omnia sanguineis virgis cædi jubetur; quòd licèt auctores, qui de hac re agunt, silentio involverint: & Constantin. *d. l. unic.* & Justinian. *d. §. aliæ deinde,* (licèt verbose hujus pœnæ formam explicent) prætermiserint: Modestinus tamen exprimit satis, & simul majorum more institutum his verbis ostendit: *Pœna parricidii more majorum hæc instituta est, ut parricida virgis sanguineis verberatus culleo insuatur, &c.* Et Alphonsus noster *in l. 12. tit. 8. p. 7.* in Regio septempartito jure à Modestino mutuatus, ita scriptum reliquit: *Mandaron los Emperadores é los sabios antiguos que este á tal que fizo esta enemiga* (Parricida nempè) *que sea azotado publicamente ante todos, é de si que lo metan en un saco de cuero, &c.* Et sanè quamvis Francisc. Hotoman. *de legib. c. de l. Pomp. de parric.* quicquid à Modestino præter culleum, in hujus supplicii impositione mori majorum tribuitur à Triboniano sui temporis contemplatione habita; (prout alia pluta Triboniani frequens hic mos qui passim notatur ab Ant. Fabr. *in suis conject. lib.* Ant. Cont. 1. *success. c.* 13. Corras. 5. *mis. c.* 17. Rævard. 2. *var. c.* 10. & 3. *c.* 15.) ex novis legibus additum putet: Ego jam tum Modestini tempore in usu fuisse ea omnia, & hanc præsertim, de qua nunc loquimur, verberationem, magis opinor. Frequentissima quippè erat Romanorum consuetudo, ut flagellatio solemnis ultimi supplicii antecessor esset, & rarò quis nisi verberatus, crucem, suspendium, securim, aut aliud mortis genus patererur. Inde Livius *lib.* 1. legem horrendi carminis dicit, qua cavebatur, *ut perduellionis damnatus, intra, aut extra pomœrium verberaretur, & infelici arbore posteà suspenderetur.* Et Judæi apud Joseph. *lib. 5. excid. c. 32. Flagellati. & præcruciati ante mortem omne genus verberibus,* crucifixi dicuntur. Et Polyb. *lib.* 1. ubi de militibus, qui Rhegium injusto bello occupaverant, & victi deinde Romam puniendi transmissi fuerant, loquitur: *Omnibus* (inquit) *in medio foro verberatis, ex Romanorum more, cervices præcisæ sunt;* quam eandem historiam recensens Valer. *lib. 2. c. 2.* addit: *Senatum quò minore cum invidia id perageretur, quinquagenos per singulos dies virgis cæsos securi percuti jussisse.* Sed & Sueton. tum *in Claud. c.* 34. tùm verò præcipuè in Nerone *c.* 40. expressiùs eundem morem ostendit, sic inquiens: *Inter moras perlatos à cursore Phaontis codicillos præripuit, legitque se hostem à Senatu judicatum, & quæri ut puniatur more majorum; interrogavitque quale esset id genus pœnæ: Et cùm comperisset, nudi hominis cervicem inseri furcæ, corpus virgis ad necem cædi; conterritus, duos pugiones, quos secum tulerat, arripuit, &c.* Conducunt etiam in eandem rem, diserta alia, & perspicua bonorum auctorum testimonia, quæ Justus Lips. *lib. 2. de cruce c. 2.* & Pet. Fab. *lib. 2. Semestr. c. 7. in princ. & c. 6. paulò post princ.* viri ingenii, & omnigenæ eruditionis ergo ab omnibus suspiciendi, affatim congesserunt. Qui ambo ex hoc more Jesum Christum Dominum, ac servatorem nostrum à Pilato, antequàm Judæis ad crucem concederetur, flagellis atrocioribus cæsum, doctè ut solent cætera notaverunt. Enimverò & si sempronia, & Portia legibus, Romanorum civium tergo consultum fuerit, cautúmque ne quis magistratus de capite civis injussu populi judicaret, eúmve virgis cædere, sed damnato exilium permitteret, ut docet Cicer. *in orat. pro Rabir. perduel. reo* illudens & cavillans in Labienum. *Portia lex* (inquiens) *virgas ab omnium civium corpore amovit, hic misericors flagella retulit. Portia lex libertatem civium lictori eripuit, Labienus homo popularis carnifici tradidit.* Et alibi Verrem accusans: *O nomen dulce libertatis! ô jus eximium nostræ civitatis! ô lex Portia, le-*

gésque Sempronia! ô graviter desiderata, & aliquando reddita plebi Romanæ Tribunitia potestas! huccine tandem omnia recidérunt? Et ultra Cicer. Salust. Plutarch. & alii, quos Ant. Aug. *c. de l. Porcia*, Hotomannus *eod. c. & c. d. l. Sempronia*: Paul. Manutius *pag.* 142. & 116. Joann. Rosinus *lib.* 8. *antiquit. c.* 2. Cœlius Rhodiginus *lib.* 10. *lect. antiq. cap.* 5. Zanchus *ad Sall. pag.* 142. Romanarum legum scriptores retulere. Adhuc tamen parricidæ propter sceleris atrocitatem, earum legum jure & honore caruerunt, & ab eis tantum crimen exceptum videbatur, nimirum quia jura civis ei reservari minimè debuerunt, qui ipse naturalia omnia, atque civilia jura, tam fœdo crimine violasset, ut non malè Hotomannus *d. c. de l. Sempron. de jure civitatis*, animadvertit. Quò respexisse credendus est Tullius dum in oratione pro Roscio, verus in parricidio supplicium commemorat, necnon Modestinus *in d. l. penult.* dum illud more majorum imponi fatetur: Nec enim significat (ut jam alio in loco explicavi *suprà c.* 8.) pœnam hanc moribus non legibus institutam; sed puniri ex lege Pompeja parricida, de cisque supplicium sumi, sicut majorum tempore fieri solebat, id est ante jus novum Portia lege constitutum, quæ damnatis non animam eripi, non virgas inferri, sed exilium permitti jusserat, eorúmque corpora potestati carnificis exemerat.

Ita enim S. C. quo socios Lucii Catilinæ apud Salustium more majorum puniendos, sancitum est, hanc significationem habere doctissimus vir, & aliis æquandus pluribus unus Alciatus *lib. 4. parerg. cap.* 21. adnotavit; & juxta eandem sententiam Cornelius Tacitus *lib. 14. Annal.* novis legibus, majorum mores opponit. *Censuit* (inquit) *Marullius Consul designatus reum more majorum necandum: contra Thrasea disseruit, carnificem, & laqueum pridem abolita, & esse pœnas legibus constitutas, quibus sine judicum sævitia, & ipsorum infamia supplicia decernerent, quin in insulam publicanis bonis iret, &c.*

Quibus locis alia non minùs expressa adjicit Petrus Faber *dict. lib. 2. Semest. cap.* 7. cujus scrinia variarum retum cognitione referta supellare, necessarium non arbitror. Nec enim ex illis sum, qui ut Plautina illa mulier in Trucul. alienos fœtus, alienámque eunt prolem suppositum sibi. *Est enim benignum*, ut Plin. ait, *in præm. natur. hist. & plenum ingenui pudoris, fateri per quos profeceris: obnoxii verò animi, & infelicis ingenii, deprehendi in furto malle, quàm mutuum reddere.* Illud super pondium fuerit, parricidam virgis quidem afficiendum esse non, flagris, aut loris: nam hæc apud Romanos inhonestiora erant, & rarò nisi in servos usurpabantur. Sic apud Terent. *in Adel.* Sanio sibi intentata lora exclamat, & indignatur. *Ad necem operiere loris.* San. *loris liber?* Et ab hac nota servilem Menæ conditionem Horat. *epod. od.* 4. opprobrat:

Sectur flagellis hic triumviralibus
Præconis ad fastidium.

Quem locum latissimè Petrus Faber *lib. 2. cap. 6.* videndus etiam *lib. 1. cap.* 17. exponit, & Just. Lips. *lib. 2. de cruce c. 3.* in eandem rem simul cum aliis adducit, & Hor. 2. epist. 2. Idem alio loco non minùs eleganter ostendit, sic inquiens:

In tenuis latuit meta pendentis habenæ.

Eóque (ut præteream alia quæ Cæl. Rhodig. *lib.* 10. *lect. ant. cap.* 5. & Barnab. Brisson, *verb. habena*, latè notarunt) respicit Calistr. l. C. *in leg. veluti* 7. *ff. de pœn.* qui flagellorum castigationem graviorem pœnam, quàm fustium admonitionem inssinuat. Et Macer *in l. in servorum* 10. *ff. de pœn. facit l. in metallum* 12. *de jure fisc.* ubi latissimè Cujac. dum scribit: *Ex quibus cautis liber fustibus cæditur, ex eisdem servum flagelis cæsi.* Etenim in instrumenti genere quo quis vapularet, non parum discriminis constituebant Romani, & quædam verbera servorum propria, libertorum quædam, quæ ab ingenuis aliena reputabantur. Unde & Imperatores rescripserunt, *in l. consensu* 8. *Cod. de repud.* mulierem habere justas divortii causas: *Si se verberibus, quæ ingenuo aliena sunt, afficientem maritum probaverit*: Et Plin. *de nat. hist. lib. 14. cap. 1.* de vite loquens: *Vitis ipsa* (ait) *& in delictis etiam pœnam honorat.* Erat quippè fustigario, quæ vite fiebat militum propria, nec omnium quidem, set eorum olim tantùm, qui cives Romani essent. Alii namque scelera sua flagellis, & virgis luebant, quousque Livius Drusus, & Cajus Gracchus Tribuni plebis, ne liceret quemquam Latini nominis virgis afficere, sed viribus plebiscito sanxere, in hac re Latinos populos Romanis coæquantes, ut refert Plutarch. *in Gracchis*, & Petr. Crinit. *de honest. discip. lib. 22. c. 2.* Alex. *genial. 4. c. 10. in fin.* Hotom. *in inâice leg. Rom. c. de l. Livia de sotiis*, & alii notarunt. Ex quo ritu, vitem Centurionum, aliorúmque militiæ Ducum, & Principum fuisse, optimè P. Pithæus *advers. lib. 1. c. 15.* & Just. Lips. *lib. 5. de milit. Rom. dial. 18.* advertunt. Indéque lucem accipit Tacit. *lib. 1. annal.* qui *Centurio* (inquit) *Lucillius interficitur, cui militaribus facetiis vocabulum, Cedò alteram, indiderant, quia fracta vite in tergo militis, alteram, & alteram poscebat.* Atque etiam Macer. l. C. *in l. milit. agrum* 13. *ff. de re milit.* qui de delictis militum agens, *Ium* (ait) *qui Centurioni castigare se volenti restiterit, veteres notaverunt: si vitem tenuit militiam mutat; si ex industria fregit, vel manum Centurioni intuli, capite punitur.* Sed & ungulæ etiam erant, & scorpiones, & alia flagrorum genera de quibus plenè Jacob. Durant. *lib. 1. var. c. 15.* scripsit.

CA-

edunt, vel exactiùs disponunt, totius sibi facti nomen, gloriam & honorem usurpent, sic enim, ut Pomponius *in l. 2. in princ, & in §. deinde ex his de orig. jur.* scribit, Papirianum & Flavianum jus civile dictum fuit, quod Sextus Papirius, & Gneus Flavius ediderunt, non quia ipsi de suo ibi quicquam adjecerint, sed quòd leges sine ordine latas, in unum redegerint. Sic etiam, ut eleganter ait Cassiodorus *lib. 6. variarum infor. præfect. annonæ. Ceres frumenta dicitur invenisse, Pan autem primus conspersas fruges coxisse, perhibetur. Unde & nomina ejus panis est appellatus. Ita & illa prædicata est quæ reperiit, & iste laudatus est, qui decenter edenda humanis usibus applicavit.*

Verùm hoc parricidarum supplicium etiam post Pompejani legem iterum in usu esse desiisse, Paul. *d. lib. 5. sentent. tit. 24.* nos admonet, tradens suo tempore, jam non ut anteà parricidas culleo insui, & in mare præcipitari, sed ad bestias dari, vel vivos exuri, quo ex fonte manavit, ut Constantinus Imperator *in d. l. unic.* nova constitutione promulgata, rursus eandem pœnam reduxerit, quam ad parentes etiam, qui liberos occidissent, quin & ad alias (ut multi putant) personas extendit, de quo tamen nos latiorem, Deo duce, disputationem inferiùs inibimus.

CAPUT X.

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

AGe verò, & cùm de pœnæ temporibus, variisque murationibus tractaverimus, ex ordine, ipsius supplicii partes, indagatione diligenti, pandere conemur, & in lucem proferre. Ergo parricida ante omnia sanguineis virgis cædi jubetur; quòd licèt auctores, qui de hac re agunt, silentio involverint: & Constantin. *d. l. unic.* & Justinian. *d. §. aliæ deinde,* (licèt verbose hujus pœnæ formam explicent) prætermiserint: Modestinus tamen exprimit satis, & simul majorum more institutum his verbis ostendit: *Pœna parricidii more majorum hæc instituta est, ut parricida virgis sanguineis verberatus culleo insuatur, &c.* Et Alphonsus noster *in l. 12. tit. 8. p. 7.* in Regio septempartito jure à Modestino mutuatus, ita scriptum reliquit: *Mandaron los Emperadores é los sabios antiguos que este á tal que fizo esta enemiga* (Parricida nempè) *que sea azotado publicamente ante todos, é de si que lo metan en un saco de cuero, &c.* Et sanè quamvis Francisc. Hotoman. *de legib. c. de l. Pomp. de parric.* quicquid à Modestino præter culleum, in hujus supplicii impositione mori majorum tribuitur à Triboniano sui temporis contemplatione habita; (prout alia pluta Triboniani frequens hic mos qui passim notatur ab Ant. Fabr. *in suis conject. lib.* Ant. Cont. 1. *success. c.* 13. Corras. 5. *mis. c.* 17. Rævard. 2. *var. c.* 10. & 3. *c.* 15.) ex novis legibus additum putet: Ego jam tum Modestini tempore in usu fuisse ea omnia, & hanc præsertim, de qua nunc loquimur, verberationem, magis opinor. Frequentissima quippè erat Romanorum consuetudo, ut flagellatio solemnis ultimi supplicii antecessor esset, & rarò quis nisi verberatus, crucem, suspendium, securim, aut aliud mortis genus patererur. Inde Livius *lib.* 1. legem horrendi carminis dicit, qua cavebatur, *ut perduellionis damnatus, intra, aut extra pomœrium verberaretur, & infelici arbore posteà suspenderetur.* Et Judæi apud Joseph. *lib. 5. excid. c. 32. Flagellati. & præcruciati ante mortem omne genus verberibus,* crucifixi dicuntur. Et Polyb. *lib.* 1. ubi de militibus, qui Rhegium injusto bello occupaverant, & victi deinde Romam puniendi transmissi fuerant, loquitur: *Omnibus* (inquit) *in medio foro verberatis, ex Romanorum more, cervices præcisæ sunt;* quam eandem historiam recensens Valer. *lib. 2. c. 2.* addit: *Senatum quò minore cum invidia id perageretur, quinquagenos per singulos dies virgis cæsos securi percuti jussisse.* Sed & Sueton. tum *in Claud. c.* 34. tùm verò præcipuè in Nerone *c.* 40. expressiùs eundem morem ostendit, sic inquiens: *Inter moras perlatos à cursore Phaontis codicillos præripuit, legitque se hostem à Senatu judicatum, & quæri ut puniatur more majorum; interrogavitque quale esset id genus pœnæ: Et cùm comperisset, nudi hominis cervicem inseri furcæ, corpus virgis ad necem cædi; conterritus, duos pugiones, quos secum tulerat, arripuit, &c.* Conducunt etiam in eandem rem, diserta alia, & perspicua bonorum auctorum testimonia, quæ Justus Lips. *lib. 2. de cruce c. 2.* & Pet. Fab. *lib. 2. Semestr. c. 7. in princ. & c. 6. paulò post princ.* viri ingenii, & omnigenæ eruditionis ergo ab omnibus suspiciendi, affatim congesserunt. Qui ambo ex hoc more Jesum Christum Dominum, ac servatorem nostrum à Pilato, antequàm Judæis ad crucem concederetur, flagellis atrocioribus cæsum, doctè ut solent cætera notaverunt. Enimverò & si sempronia, & Portia legibus, Romanorum civium tergo consultum fuerit, cautúmque ne quis magistratus de capite civis injussu populi judicaret, eúmve virgis cædere, sed damnato exilium permitteret, ut docet Cicer. *in orat. pro Rabir. perduel. reo* illudens & cavillans in Labienum. *Portia lex* (inquiens) *virgas ab omnium civium corpore amovit, hic misericors flagella retulit. Portia lex libertatem civium lictori eripuit, Labienus homo popularis carnifici tradidit.* Et alibi Verrem accusans: *O nomen dulce libertatis! ô jus eximium nostræ civitatis! ô lex Portia, le-*

gésque Sempronia! ô graviter desiderata, & aliquando reddita plebi Romanæ Tribunitia potestas! huccine tandem omnia recidérunt? Et ultra Cicer. Salust. Plutarch. & alii, quos Ant. Aug. *c. de l. Porcia*, Hotomannus *eod. c. & c. d. l. Sempronia*: Paul. Manutius *pag.* 142. & 116. Joann. Rosinus *lib.* 8. *antiquit. c.* 2. Cœlius Rhodiginus *lib.* 10. *lect. antiq. cap.* 5. Zanchus *ad Sall. pag.* 142. Romanarum legum scriptores retulere. Adhuc tamen parricidæ propter sceleris atrocitatem, earum legum jure & honore caruerunt, & ab eis tantum crimen exceptum videbatur, nimirum quia jura civis ei reservari minimè debuerunt, qui ipse naturalia omnia, atque civilia jura, tam fœdo crimine violasset, ut non malè Hotomannus *d. c. de l. Sempron. de jure civitatis*, animadvertit. Quò respexisse credendus est Tullius dum in oratione pro Roscio, verus in parricidio supplicium commemorat, necnon Modestinus *in d. l. penult.* dum illud more majorum imponi fatetur: Nec enim significat (ut jam alio in loco explicavi *suprà c.* 8.) pœnam hanc moribus non legibus institutam; sed puniri ex lege Pompeja parricida, de cisque supplicium sumi, sicut majorum tempore fieri solebat, id est ante jus novum Portia lege constitutum, quæ damnatis non animam eripi, non virgas inferri, sed exilium permitti jusserat, eorúmque corpora potestati carnificis exemerat.

Ita enim S. C. quo socios Lucii Catilinæ apud Salustium more majorum puniendos, sancitum est, hanc significationem habere doctissimus vir, & aliis æquandus pluribus unus Alciatus *lib. 4. parerg. cap.* 21. adnotavit; & juxta eandem sententiam Cornelius Tacitus *lib. 14. Annal.* novis legibus, majorum mores opponit. *Censuit* (inquit) *Marullius Consul designatus reum more majorum necandum: contra Thrasea disseruit, carnificem, & laqueum pridem abolita, & esse pœnas legibus constitutas, quibus sine judicum sævitia, & ipsorum infamia supplicia decernerent, quin in insulam publicanis bonis iret, &c.*

Quibus locis alia non minùs expressa adjicit Petrus Faber *dict. lib. 2. Semest. cap.* 7. cujus scrinia variarum retum cognitione referta supellare, necessarium non arbitror. Nec enim ex illis sum, qui ut Plautina illa mulier in Trucul. alienos fœtus, alienámque eunt prolem suppositum sibi. *Est enim benignum*, ut Plin. ait, *in præm. natur. hist. & plenum ingenui pudoris, fateri per quos profeceris: obnoxii verò animi, & infelicis ingenii, deprehendi in furto malle, quàm mutuum reddere.* Illud super pondium fuerit, parricidam virgis quidem afficiendum esse non, flagris, aut loris: nam hæc apud Romanos inhonestiora erant, & rarò nisi in servos usurpabantur. Sic apud Terent. *in Adel.* Sanio sibi intentata lora exclamat, & indignatur. *Ad necem operiere loris.* San. *loris liber?* Et ab hac nota servilem Menæ conditionem Horat. *epod. od.* 4. opprobrat:

Sectur flagellis hic triumviralibus
Præconis ad fastidium.

Quem locum latissimè Petrus Faber *lib. 2. cap. 6.* videndus etiam *lib. 1. cap.* 17. exponit, & Just. Lips. *lib. 2. de cruce c. 3.* in eandem rem simul cum aliis adducit, & Hor. 2. epist. 2. Idem alio loco non minùs eleganter ostendit, sic inquiens:

In tenuis latuit meta pendentis habenæ.

Eóque (ut præteream alia quæ Cæl. Rhodig. *lib.* 10. *lect. ant. cap.* 5. & Barnab. Brisson, *verb. habena*, latè notarunt) respicit Calistr. l. C. *in leg. veluti* 7. *ff. de pœn.* qui flagellorum castigationem graviorem pœnam, quàm fustium admonitionem inssinuat. Et Macer *in l. in servorum* 10. *ff. de pœn. facit l. in metallum* 12. *de jure fisc.* ubi latissimè Cujac. dum scribit: *Ex quibus cautis liber fustibus cæditur, ex eisdem servum flagelis cæsi.* Etenim in instrumenti genere quo quis vapularet, non parum discriminis constituebant Romani, & quædam verbera servorum propria, libertorum quædam, quæ ab ingenuis aliena reputabantur. Unde & Imperatores rescripserunt, *in l. consensu* 8. *Cod. de repud.* mulierem habere justas divortii causas: *Si se verberibus, quæ ingenuo aliena sunt, afficientem maritum probaverit*: Et Plin. *de nat. hist. lib. 14. cap. 1.* de vite loquens: *Vitis ipsa* (ait) *& in delictis etiam pœnam honorat.* Erat quippè fustigario, quæ vite fiebat militum propria, nec omnium quidem, set eorum olim tantùm, qui cives Romani essent. Alii namque scelera sua flagellis, & virgis luebant, quousque Livius Drusus, & Cajus Gracchus Tribuni plebis, ne liceret quemquam Latini nominis virgis afficere, sed viribus plebiscito sanxere, in hac re Latinos populos Romanis coæquantes, ut refert Plutarch. *in Gracchis*, & Petr. Crinit. *de honest. discip. lib. 22. c. 2.* Alex. *genial. 4. c. 10. in fin.* Hotom. *in inâice leg. Rom. c. de l. Livia de sotiis*, & alii notarunt. Ex quo ritu, vitem Centurionum, aliorúmque militiæ Ducum, & Principum fuisse, optimè P. Pithæus *advers. lib. 1. c. 15.* & Just. Lips. *lib. 5. de milit. Rom. dial. 18.* advertunt. Indéque lucem accipit Tacit. *lib. 1. annal.* qui *Centurio* (inquit) *Lucillius interficitur, cui militaribus facetiis vocabulum, Cedò alteram, indiderant, quia fracta vite in tergo militis, alteram, & alteram poscebat.* Atque etiam Macer. l. C. *in l. milit. agrum* 13. *ff. de re milit.* qui de delictis militum agens, *Ium* (ait) *qui Centurioni castigare se volenti restiterit, veteres notaverunt: si vitem tenuit militiam mutat; si ex industria fregit, vel manum Centurioni intuli, capite punitur.* Sed & ungulæ etiam erant, & scorpiones, & alia flagrorum genera de quibus plenè Jacob. Durant. *lib. 1. var. c. 15.* scripsit.

CA-

CAPUT XI.

Sanguineis virgis parricidam verberandum Modestinum scribere. Has Accurs. & alios, quòd sanguinem elicerent, sic dictas putare. Flagellum, in quo dolor inest apud Ulpianum quid. Ejus loci emendatio post Budæum, & alios latè probata. Dolon quid. Corrasii, Mantuæ, & aliorum, qui apud Modestinum Sagminеis *reponunt, emendatio rejecta. Item & Rusardi qui* Saligineis. *Sagmen quid. & sagminum usus apud Romanos. Asserta vulgaris Modestini lectio. Sanguineæ virgæ quæ. & unde sic dictæ. Arbores infelices quæ. Lictorum fasces an ex istis virgis sanguineis.*

VIrgis itaque ex more parricida ante quam culleo insuatur, affici debet, quas & sanguineas fuisse ex Modestino retulimus. Sed multi, quibus istarum virgarum appellatio, non magis notata fui, quàm Achilis nomen inter virgines, verba hæc variis interpretationibus, & emendationibus obscurantes, mihi hac etiam in re subsistendi, & verum Modestini sensum, eorum deliriis explosis, aperiendi, necessitatem injiciunt.

Et ut ab Accursii *in dict. l. pœna ad l. Pomp.* expositione initium dicendi faciam, is, quem reliqui antiquiores magis communiter probant, virgas istas ideò sanguineas appellari existimat, quòd sanguinem à flagellati corpore elicerent. In cujus sententiæ confirmationem Marcus Mantua *in Enchirid. rerum singul. lib. 6. cap.* 101. similes alias loquendi formas adducit; mortem nempe pallidam, & infelicem invidiam dici, quòd illa homines pallidos reddit, ista infelices, & miserabile remedium cessionis bonorum, *l. fin. Cod. qui bonis ced. post.* quia miserum facit cedentem. Neque deest ejusdem Acursii exemplum, quo magis aptè superior explicatio corroboretur. Is enim Alfeni verba, *in l. si ex plagis* 52. §. 1. *ad l. Aquil.* quibus Tabernarius quidam à prætereunte flagello, in quo dolor inerat, verberatus proponitur, pari interpretatione donavit, & in flagello ideò inesse dolorem dici, quod aliis dolorem inferret, sibi persuasit.

Sed ego, ut in Poëtarum, & Rhetoricum horridis similes loquendi flores admitterem, in nostrorum Jurisconsultorum libris id nulla quidem ratione recipere possum; cùm Jurisconsulti non per metaphoras, nec circuitu longo, sed mundè admodùm, & circumcisè loquantur. Nec Alfeni locus Accursiana indiget expositione, cùm jam post Budæum *in notis prior. ad Pandectas, ibidem*, & Alexandrum ab Alex. *lib. 4. genial. cap.* 15. neminem lateat, apud Alfenum *dolon* esse non *dolor* legendum. Dolonem autem lignum vel fustem signare, intra cujus virgam acuta cuspide pugio lateret, à fallendo Græcè sic dictum, quòd decipiat ferro: cum speciem ligni præferat, & haud secus quàm gladius vulnera ingerat, ut Varro. *de ling Lat.* testimonio probatur; & rectè Servius advertit in illud Poëtæ *Æneid.* ubi Servius.

Tela manu, sævosque gerunt in bella dolones.

Quare Ludovicus Rusardus *d. l. pœna in notis*, in Modestini responso, *non sanguineis virgis, sed saligneis*, legendum contendit, de quibus apud Ulpianum *in l. 3. ff. arborum furt. cæs.* est mentio, dum ait: *Sed si quis saligineas virgas instituendi salicti causa deficerit, &c.* quæque maximè huic supplicio convenire videntur, cùm parricida in mare, vel fluvium, in cujus ripis saligineæ virgæ frequenter reperiuntur, projiciendus sit. Joannes verò Corrasius *lib. miscel. cap. 5. Sagmineis* reponit à sagmine herba, quàm alio nomine verbenam dicimus, sine semine ubique crescente. Quam eandem lectionem etiam Marcus Mantua *lib. 5. Enchirid. cap.* 101. magis admittit, & in probatis Codicibus ita factam restitutionem inveniri testatur. Qui tamen ampliandi mihi videntur, sicut & alii omnes, qui ubi verba Jurisconsultorum non capiunt, statim immutandum curant. Neque temerè à vulgata, & Pandectarum Florentinorum auctoritate fulcita lectione recedendum existimo. Nam Rusardi conjectura, se ipsam facile prodit, Corrasii verò inde convincitur, quod atrocitas criminis tanta, tantùmque scelus, herba vapulare non debet. Et præterea, quia ut rectè Adrianus Turnebus *lib. 8. adversar. cap.* 23. & Hieron. Magius *lib. 4. mis. cap.* 8. vir usque ad miraculum doctus considerat, numquam commisissent Romani, ut herbam sacram impio parricidarum corpore contaminarent, idque nefas non levi piaculo luendum censuissent. Erant enim verbenæ herbæ puræ, inde sagmina si Festo *lib. 16. in sagmina*, credimus dictæ, *quia ex loco sancto arcebantur à Consule, prætore ve, legatis proficiscentibus ad fœdus faciendum, bellumque indicendum.* Id quod elegantèr Tit. Liv. *lib.* 1. ostendit, & ex eo multi etiam auctores, Alex. 5. *gen. cap.* 3. *in fin.* Rævar. *lib. 4. var. c.* 1. Pet. Crinit. *de honest. discip. lib. 7. cap.* 3. Ferdin. Mendoza *lib.* 1. *disp. de pacti. cap.* 7. *num. 9. & lib.* 2. *cap. 9. num.* 10. latè notarunt. Quamvis Martianus I. C. *in l. sanctum* 8. *de rer. divis.* non sagmina à sancto, sed potiùs *sanctum à sagminibus dictum scribat*, indèque legatos P. R. qui has herbas ferre solebant sanctos, & inviolabiles esse. Unde quæ tanta religione colebantur sagmina, in tam impium facinus convenire non poterant. Nisi fortè quis probet, sagmina (ut Plinius *lib.* 22. *cap.* 2. ait) in remediis publicis fuisse, atque adeò parricidarum supplicio justè adhiberi, in quo sumendo, totius civitatis salus, & expiatio quodammodo consistere videretur, quam, ut de Malleolo scribit Orosius *lib. 5. cap. 16.* tanti maleficii reus, subito mœrore, infuscare censetur.

Verùm cùm consensus librorum omnium non

non sit respuendus, *virgis sanguineis* scribentium, probanda est haud dubiè altera Accursii *in d. l. pœna.* interpretatio, qui sanguineas virgas à ligno, vel frutice ex quo nascuntur, appellatas existimat: Quod licèt ipse divinando tradiderit, verissimum tamen est, & Turnebi, Duareni, Cujacii, Forcatuli, Covarrubiæ, Balduini, Wesembecii, & aliorum præstantissimorum virorum approbatione receptum. Turneb. *suprà* Duar. *tt. ad l. Pompejam de par.* Cujac. *in parat. & recitat. ad tit. C. de lib qui parent.* Forcat. *dialog.* 34. Covarr. *in dict. Clem. in initio 2. p. num.* 12. Balduin. *d. §. alia deinde, Wesemb. ibidem, & in paratit. de parric.* Harum nàmque virgarum, multiplex est in bonis auctoribus mentio, & sanguineæ appellabantur, sive quòd sanguineo colore nascerentur, sive quod, ut Turnebus opinatur, ad horrorem cruentari solerent. De quibus sic scribit Plinius, *lib.* 16. *cap.* 32. *Siquidem & genistæ, & populi, & ulmi, & sanguineæ fructices.* Et alibi, *lib. 24. cap.* 10. *Nec virga sanguineæ felicior habetur. Cortex ejus interior cicatrices, quæ præsanavêre, aperit.* Et rursùs, *lib. 19. cap.* 10. *Sunt qui sanguineis virgis tangant ea, quæ nolunt his obnoxia esse.* Et plane non absque mysterio, sanguineis istis virgis parricidas verberari Cujac. *in parat. C. de his qui parent.* notat, ut quemadmodum majorum more alii criminosi infelici arbore suspendi solebant, ut in carmine horrendo ait Livius: *lib.* 1. *Caput obnubito, arbori infelici suspendito*, quem locum de cruce accipiendum Lipsius *lib.* 1. *de cruce, cap.* 2. existimat: ita & parricidæ, antequàm insuerentur culleo, cædantur fustibus ex arbore (ut Plinii quæ retulimus verba significant) infelici decerptis.

Nam & in ipsis arboribus felices quasdam, quasdam contrà infelices judicabant Romani, ut ex Veranio de verbis pontificalibus latè ostendit Macrobius, *lib.* 3. Saturn. *cap. fin.* infelicium numero has virgas fortè tribuens, dum ait: *Alnum sanguine infelicem, ficum atram, quæque baccam nigram, nigrôsque fructus fuerunt, &c.* Quin & Cujacius *suprà* idem, lictorum virgas ex istis sanguineis fructicibus fuisse, apud Plinium se legisse testatur. Quod si ita se habet, nihil planè est cur amplius in dubium Modestini verba vocari possint; cùm fasces illi virgarum, qui à lictoribus ferebantur, in reorum verberationem adhiberentur. Et ut Alexander ab Alex. *lib.* 3. *gen. c.* 5. & alii passim ostendunt, nihil aliud securibus alligati significarent, quàm eos qui leviter peccarent flagris, & fustibus; qui verò gravius delinquerent, securi etiam, & ultimo supplicio plectendos. Quamvis in hoc vereor, ne non verùs sit, lictorum virgas ex arbore Betulla, quæ candore, atque tenuitate præcedit, fieri apud Romanos solere. Nam Plin. *lib 16. Betullam terribilem magistratuum virgis appellat.* Et Bernald. *ad Apulejum, lib.* 1. *de asino.* in illud Apulei. *Nam & virgas in te video, & habitum prorsus magistratui congruentem*, in eadem sententia est, quam Alexand. *ab* Alex. 1. *gen. c.* 27. *in fin.* quòque sequutus videtur. Sed nihil vetat ex diversis interdum arboribus fieri: cùm & ulmeos etiam lictorum fasces, quibus rei vapularent, fuisse, apertè Plautus *in Asinaria* ostendat his verbis.

Ubi sæpe ad languorem tua duritia dederit octo. Validos lictores, ulmeis affectos lentis virgis.

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

CAPUT XII.

Parricidas culleo insui. Quid culleus, & quibus in rebus usurpari solitus? Non semper ex rovio & utre bubulo culleum fieri, sed interdum ex lino, vel canabi, quin & è sparto. Isidori, & Fulgentii obscura de hac re verba cum Turnebo explicata. Cullei mensura & capacitas quæ. Catonis locus de cullei mensura relatus; & cum aliis auctoribus in concordiam reductus. Cullei nomen interdum in obscenis usurpatum videri.

SEd verborum satis verborum: quamvis longa hæc quæ scripsimus, ex Martial. *lib. 2. epigr.* 77. sententia videri non debeant, *quibus nihil est quod demere possis.* Jam ulterius pergamus, & virgis affectum parricidam, tragica cullei veste in theatrum dari, prius de culleo ipso nonnulla dicamus: quem Festus *lib. 3. de verb. sig. in coll.* collum appellat, & genus tormenti è corio definit, ubi Joseph. Scal. *in notis ad Fest. pag.* 46. ex veteribus editionibus *culleus* reponit, & hoc genus tormenti, quo afficiebantur parricidæ, significari, tectissimè admonet. E corio autem culleum fuisse, multorum auctoritate comprobatur. Nam Isidor. *lib. 5. Etym. c.* 37. culleum describens, inquit: *Utrem esse ex corio factum, in quo parricidæ cum simia, gallo, & serpente inclusi in mare præcipitabantur.* Theophil. *in §. alia deinde, inst. de public. jud.* etiam σάκκο βοεῖο vertit, id est *saccum bubulum*, qua eadem ratione Anian. *Græcus interpres, in l. 1. de parricid. in C. Theod. culleum* (inquit) *factum de coriis saccum.* Et Juvenal. *satyr.* 13. *Et deducendum corio bobis in mare.* Sed & nostra etiam lex Hispanica idem prorsus exprimit, dum ait: *E de si que lo metan en un saco de cuero.* Inde mirum, nec sine ratione, Scaliger *supr.* Christ. Colerus *parerg. c.* 3. *qui tamen hunc locum* Petro Danieli *tribuit.* reputat, quod de eadem re Isidorus scribens in glossis, ait: *Culleum tunicam fuisse ex sparto in modum crumenæ factam, & solitam liniri à populo pice, & bitumine*, licèt urnas sparteas, & amphoras sparteas ad vinum metiendum parari solere, ne si fictiles essent, tractando sæpe, ut in metiendo fit, frangerentur, Turneb. *lib. 7. advers. c.* 23. *& lib.* 28. *cap.* 5. admoneat; quas fortè,

quod cullei vicem præstarent, cullei nomine Isidorus donavit. Quemadmodum & Fulgentius, *voc. antiq. cap.* 56. saccum è quacumque re factum, culleum appellat: *Culleus est* (inquit) *saccus è lino, vel canabi, vel corio factus: ab occulendo, id est claudendo dictus; eo utimur ad portanda frumenta.* Sed frequentius culleus ex corio erat, ut apparet, & vasis vinarii genus, in quo tamen, ut & Mantua *lib.* 6. *Enchirid. cap.* 128. notavit, non servatur vinum, sed de loco ad locum, quemadmodum in utribus, vehitur. Quo in sensu, & Cato *de re rustic. cap.* 154. & Ulpianus, atque alii ex nostris Jureconsultis passim, *l. si cui vinum*, §. 1. *de trit. vin. l. fin.* §. *fin. de pig. act. l. legatum*, §. *vini de ann. leg.* hoc nomen accipiunt. Sed neque abest Plinius, *lib.* 7. *cap.* 20. qui de maximis quorumdam hominum viribus agens: *Junius Valens* (inquit) *meruit in prætorio Divi Augusti centurio, vehicula cum cullcis onusta, donec exinanirentur, sustinere solitus.* Unde & Festus *lib.* 3. *in culleola*, ait: *Culleola dicta à similitudine culleorum, quibus vinum, sive oleum continetur.* Præterea culleus mensuræ officium apud Romanos præstabat, & ut ex Columella & Plinio tradit Brissonius *verb. cullei*, & Catellianus Cota, *in memorial. juris, verb. culleus*, urnas quadraginta capiebat. Quò respiciens Prisc. lib. de ponderibus, quem iidem ipsi auctores referunt, & Forcatulus *de penu jur. c.* 25. & Tiber. Dec. *lib.* 9. *crim. cap.* 16. *num.* 9. etiam citavit, sic inquit:

Est & bit deciet, quem conficit amphora nostra
Culleus: hac nulla est major mensura liquoris.

Cato *de rust. c.* 148. quoque cullei mensuram quadraginta urnas capere, sed auctuarii loco unam præterea addi, his verbis significat: *In doliis hoc modo venire oportet, vini in culleos singulos quadragenæ dabantur, & singulæ urnæ.* Aliàs enim, nisi ita cum Turnebo *lib.* 23. *advers. cap.* 9. Catonem accipias, in urna una ab aliis differet, quod probandum non est. Capiebat ergo culleus, ut præter Alciatum, *lib.* 4. *dispunc. cap.* 21. Hispanus noster Mariana *de pond. & mensur. cap.* 16. eruditè demonstrat, amphoras viginti, urnas quadraginta, congios 160. sextarios Romanos 690. Toletanos autem sextarios 1200. singulisque plaustris, singuli cullei vehi soliti erant, uti veteres sculpturæ marmorum indicio sunt. Denique cullei nomen pro vagina sumi, & inter obscœna usurpari solet, ut ex Priapæis constat, & Baptista Pius *annotament. cap.* 41. animadvertit.

Sed mihi vel tellus optem prius ima dehiscat.
An te pudor quàm se violem, aut tua jura recolvam.

CAPUT XIII.

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

CUlleo insui parricidas, & in mare dejici, & hoc supplicii genus jam inde ab antiquis temporibus in tanti criminis reos institutum, licèt præjudicio quodam à nobis in superioribus dictum fuerit hoc tamen capite, rerum dicendarum ordine ita exigente, peculiari observatione hujus erit articuli tractatio suscipienda; quæ & multorum auctorum testimoniis illustris, explicationibus utilis, & ipsa denique varietate jucunda, lectorem non parum, ut arbitror, recreabit. Uti enim apicularum sedulum, & operosum examen, ex diversis floribus ad mellificium suavem colligit succum, & ut Virgilius 4. *Georg.* ait:

= Liquentia mella
Stipant, & dulci distendunt nectare cellas.

Simili nos ratione, in hoc, ut in alia hujus operis capita, non Jureconsultorum modò responsa, sed aliorum etiam auctorum viridaria libantes idoneos ad mel faciendum flosculos carpimus & in unum qua possumus, diligentia reducimus. Ergo ut L. Hostii, & Publicii Malleoli historiam: Ciceronis & Valerii vulgatissimum locum, & antiqua Jurisprudentum, & noviora Cæsarum oracula prætermittam, quibus cullei pœna parricidis adscribitur, & adducta sæpe, adduci sæpiùs citra Bartologiæ vitium non possunt, Modest. *in l. pœna ad l. Pompejam* Paul. 5. *tent. tit.* 24. Constant. *in l. unic. C. de his qui parent.* Theod. *in l.* 1. *C. de parr. in C.* Theod. *& in l.* 1. *quorum appell. non recip. eod. Cod.* Just. *in d.* §. *alia deind.* Alfons. *in l.* 12. *tit.* 3. *part.* 7. Extat nobile hujus rei apud Senec. *lib.* 1. *de ira c.* 16. testimonium, quod eò scribam libentius, quòd judices, quò se animo in maleficiis puniendis habere debeant, simul commonefacit, sic inquiens. *Et cum cervicem noxio præcidi imperabo, & cum parricidam insuam culleo, & cum Turpejo proditorem hostemve publicum imponam, sine ira, eo vultu animoque ero quo serpentes, & animalia percutio.* Sed & idem Seneca, qui omne genus pœnæ remedii loco ibi admonendum esse suadet: alibi *lib.* 1. *de clementia cap.* 23. clementia interdum plus quàm castigatione opus

opus esse: his, quæ ad rem etiam nostram spectant verbis, ostendit. *Pater tuus plures intra quinquennium culleo insuit, quàm omnibus seculis insutos accepimus. Multò minus audebant liberi nefas ultimum admittere, quando sine lege crimen fuit. Pessimo loco pietas fuit, postquam sæpius culleos vidimus, quàm cruces.* Agnovit quoque hujus criminis pœnam Plaut. *in Vidularia* dum ait. *Jube hunc insui culleo, atque in altum deportari, si vir bonam annonam*, & licèt obscuro verborum involucro in eandem respexisse videtur, dum Epidicum jocantem his verbis inducit *in Epidico, act.* 3. *sce.* 2.

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

Quo in loco Dionisius Lambinus rectè, ut equidem nullus existimo, ad supplicia parricidarum allusum advertit, quos in petam (quam ille itidem quasi culleum interpretatur) insutos, in profundum abjectari moris fuisse didicimus. Unde Poëta formulam illam *Peratim ductitate* è *Pera* composito adverbio festivè deduxit, quasi diceret, *In culleum insuite.* Etsi Janus Dousa *lib.* 2. cum Platin. *explanat. cap.* 16. longè diverso sensu Plauti verba accipienda esse arbitretur. Apuleius *lib.* 10. *asini aurei* etiam, cùm de privigno parricidii à noverca insimulato tractaret, *Nec quisquam* (inquit) *decurionum tam æquus remanserat inveni, quin evidenter noxa compertum insui culleo pronuntiaret.* Juvenalis *Saty.* 13. ex pœna ipsa parricidam significans, sic ait.

Confer & artificem, mercatoremque veneni,
Et deducendum corio bovis in mare, cum quo
Clauditur adversis innoxia simia fatis.

Et alibi Neronis matricidium, & aliorum cognatorum cædes ab eo commissas reprehendens *Satyr.* 8.

Libera si dentur populo suffragia, quis tam
Perditus, ut dubitet Senecam præferre Neroni?
Cujus supplicio non debuit una parari
Simia, nec serpens unus, nec culleus, unus.

Principium enim scelera ut impunita manere possint, notam tamen, & reprehensionem populi effugere non posse, rectè Casiod. 6. var. his verbis scripsit. *Nam malo instituto vivere, nec principi fas est, quando & de illo populus occultè potest dicere, cui mores suos publicè nullus ausus est imputare.* Id quod, vel hoc Neronis exemplo denotatur, in quem etiam vivum adhuc, & Imperii habenas moderantem, variis scommatibus multi ut Sueton, *in Nerone cap.* 39. est auctor, luserunt. Nam Datus Atellanarum histrio, canticum quoddam recitans, ita illum demostravit, ut bibentem natantemque facere, exitium C. Claudii, quem Nero veneno, & Agrippinæ, quam naufragio sustulit, significans. Et alius Neronis statuæ culleum apposuit, hoc addito elogio, *Meruerat, sed ego quid possum?* Sed & alii non minus facete, Orestis & Alcmæonis nominibus illam appellitarunt, & impium ejus matricidium ita admodùm subtiliter carpserunt.

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

Verùm, ut innumera alia bonorum auctorum testimonia de culleo parricidarum agentia, prætream, unus nobis Cicer. 1. *Rhet. ad Heren. & lib.* 2. *de invent.* sive quisquis ille est, qui Rhetoricorum libros scripsit, ad partes vocetur, qui solemnem hujus supplicii imponendi morem, his verbis eleganter expressit. *Est lex: qui parentem necasse judicatus erit, is obolutus, & obligatus culleo, devehatur in profluentem. Malleolus judicatus est matrem necasse, ei damnato statim folliculo lupino os obolutum est. Et solæ lignæ pedibus inductæ sunt. Deinde est in carcerem deductus, ut ibi esset tantisper dum culleus, in quem conjectus in profluentem deferretur, compararetur.* Quibus in verbis, qui folliculum lupinum pro parricidæ culleo à Cicer. positum putant, meritò à Philippo Beroaldo *in comment. Apul. d. lib.* 10. notantur: qui lupinum folliculum tegumentum potiùs quoddam ex lupina pelle confectum, fuisse arbitratur, quo, ut idem Cicer. ostendit, velatus parricida, in carcerem duceretur, interim dum culleo insutus, ultimas pœnas pendebat. Quam Beroaldi sententiam Catell. quoque Cota *in memorab. verb. culleus*, ad verbum transcripsit, & Adrian. Turneb. *lib.* 3. *adver.* sequutus videtur; ideò parricidæ os folliculo obolvi subjiciens: quòd indignum eum judicarent, qui communi spiritu, luceque frueretur: Lupinum verò esse folliculum voluisse, feritatem significantes ejus, qui necem atrocem & acerbam sua manu parenti intulisset. Mihi verò certiùs esse videtur, eo in loco frequentem puniendorum reorum modum notari, quorum facies ubi jam jam pœnas essent daturi obnubebatur, ut ex Livio *lib.* 1. colligitur, dum legem, qua Horatius perduellionis damnatus afficiendus erat, scribit. *Duumviri perduellionem judicent, si à duumviris provocaverit, provocatione certato, si vincent caput obnubito, infelici arbore reste suspendito.* Et ex Hegesippo *lib.* 5. *c.* 47. qui inquit. *Dum percussor moratur, clausis jam fasciola oculis, ense proripuit ad Romanos.* Et ex Ammiano Marcellino, *lib.* 14. *Carnifex rapinarum sequester, & obductio capitum, & bonorum ubique multiplex.* Et ex libro Esther, *cap.* 7. ubi cum Aman ad crucem raperetur, *Statim operuerunt faciem ejus.* Conducunt quoque Festi verba in *nuptias*, qui in nostro casu ait: *Legem Paretam jubere caput ejus obnubere, qui parentem necavisset.* Quem locum mirum est quàm feliciter à mendo vindicarit Joseph. Scalig. Sed & in illis Cic. verbis *lignæ solæ pedibus inductæ sunt*, ejusdem Turnebi *sup.* judicium probare non possunt, dum ligneas soleas parricidarum pedibus induci arbitratur, ne communi reliquorum hominum è corio calceatu uterentur, neu calceamenta quibus homines uti solerent, polluerent, si ea pedibus suis calcarent, neu ter-

tam communem omnium parentem, nudis pedibus tangerent. Existimoque magis ad lignum quoddam, quod in Barathro, sive Tuill. erat, Cicer. respicere, quod reorum pedes, interim dum ad supplicium ferebantur constringi solebant. Ut ex his Aurel. Prudentii *in hymno Vincentii* & Forner. *lib. 2. sel. cap. 1.* & Cujac. *lib. 9. observat. cap. 37.* mundissimis versibus colligi potest, ubi Barathum eleganter describens, sic ait:

Est intus imo ergastulo
Locus tenebris nigrior,
Quem saxa merti formicis
Angusta clausum strangulant.
Æterna nox illic latet
Expers diurni syderis,
Hic carcer horrendus suos
Habere fertur inferos.
In hoc barathrum conjicit
Truculentus hostis martyrem,
Lignoque plantas inserit
Divaricatis cruribus.

Nisi quis fortè parricidæ capiti, folliculum obvolvi, ligneas etiam soleas pedibus induci, magis admittat, ut insutos postea culleo, & in profluentem dejectus, diutius nataret, & (quod in hac pœna curari inferius docebimus) ita super aquam detineretur, ut mergi non posset. Folliculum enim à folle deduci, & inflatam vento pelliculam significare, plenissimum est; unde folliculorum ludos apud antiquos maximè celebratur, quo Julium Cæsarem Octavium, Dionysium Tyrannum, nostrumque Scævolam J. C. remisso à negotiis animo lusisse, memoriæ prodidit Alex. ab Alex. *lib. 3. genial. c. 21.* Sed & illud corolarii vice superioribus adnectemus ex hoc parricidarum supplicio tracta similitudine, quemlibet hominem enormiter scelerosum, proverbiali figura *Culleo dignum* ut Erasm. *Chil. 4. cent. 9. adag. 18. culleo dignus*, advertit, appellari cœpisset: & interdum alia præter parricidium crimina, cullei pœnæ vindicata, literarum monumentis proditum esse. Nam ut Attilium duum virum silentio præteream, quem (ut ex Valer. *lib. 1. cap. 1.* retulimus) sacrilegii reum Tarquinus Rex culleo insutum in mare dejecit, Plutarch. *in Grace.* scribit, Tiberio Gracc. interfecto, C. Vilium ejus familiarem, tamquam seditiosum civem, culleo cum anguibus insutum, mortem obiisse. Idem etiam Plutarch. *lib. de claris mulier.* Cyrenens. olim Mithrid. tempore Leandr. quemdam fratricidam simul & tyranicidam, culleo insutum, in mare deturbasse, testatur. Anthiochus quoque Rex ut Polyb. *lib. 8.* recenset Achæum inimicum sibi hominem, per fraudem ex Sardium arce deduxit, & ubi miserum illud admutilavit, & externas ejus partes succidit, deinde capite ejus resecto, & in Asininum culleum conjecto, reliquum corpus crucifixit. Ex qua historia Justus Lips. *lib. 1. de cruce cap. 4.* & explicat, & emendat Ovid. *in Ibim* dum ait:

More vel intereat capiti suspensus Achæi,
Qui miser aurifera tesse prependit aqua

Neque absimili ratione Tomyris Scytharum regina, filii necem, capto & occiso Cyro, qui eum interfecerat, vindicans, caput ejus in culleum sanguine repletum, ut Herodotus *lib. 2.* & Justinus *lib. 1.* commemorant, conjici jusit, cum hac exprobatione crudelitatis: *Satia te sanguine quem sitisti, cujusque insatiabili semper fuisti.* Barbarorum etiam quorumdam morem fuisse tradit Valerius, *lib. 9. c. 2. in fin.* mactarum pecudum intestinis & visceribus egestis, homines inserere, ita ut capitibus tantummodò emineant, atque diutius pœnæ ut sufficiant, cibo & potione infelicem spiritum prorogare: donec intus putrefacti, laniati sint animalibus, quæ tabidis corporibus innasci solent. Quod pœnæ genus Apulejus *lib. 6. asin.* elegantissimis verbis describit, quæ tamen ne nimis hujus capitis moles excrescat, commodius erit apud ipsum auctorem legenda relinquere. Sed illud omitti non potest, pœna cullei adulteros quoque aliquando fuisse punitos, ut constat ex Constantii & Constantis A A. ad Catullinum decisione, in leg. 4. quorum appellat. non recip. in C. Theod. ubi post alia, sic habetur. *Quod deinceps in hujusmodi criminibus convenit observari, ut manifestis probationibus adulterio probato, frustratoria provocato minimè admittatur, cumpari similique ratione sacrilegos nuptiarum, tamquam manifestos parricidas insuere culleo vivos, vel exurere, judicantem oporteat.*

CAPUT XIV.

Canis, Gallus gallinaceus, Simia & Vipera culleo insui quo primum tempore cœperint. Varias esse in hac quæstione Ærodii, Hotomani, Magii, Coleri & aliorum sententiæ. Simiam plane, & viperam in hoc supplicio apud veteres inveniri. Gallum verò & canem non ita. Inde Hotom. in Modestini responso Tribonia ni manum agnoscere. An rectè. Quanam fuerit insuendorum horum animalium generalis inquiritur ratio, & explosa ridicula quædam antiquorum, alia Theophili vehementer probatur.

SImul cum parricidis, canem, gallum gallinaceum, simiam, & viperam, insui debere in culleum, atque in mare dejici, manifestis juris nostri *d. leg. penul. d. l. unic. d. §. alia deinde d. l. 7. t. 7. p. 7. cum aliis*, auctoritatibus comprobatur. Et Cujac. *in parat. & in posthum. recitat ad tit. C. de his qui parent.* se in sententiis Adriani Imp. quæ habentur inter glossas veteres, eandem pœnam legisse commemorat, eo tamen adjecto, ut parricida cum illis animalibus plaustro juncto nigris bubus ferri in mare debeat, & in profundum demergi. Sed quo tempore, quave ratione horum animalium cœtui parricidæ fuerint aggregati, haud facilè scriptores comperiunt. Nam quoad primum, sunt qui existiment, (Pet. Ærod. *lib. 8. decret. tit. 6. c. 9.* Otom. *in indice legum c. de l. Pomp.* Magius *4. misc. c. 8.* P. Christ. Cole. *pa-*

parerg. c. 3. Cicer. tempore nullum ex his culleo insui, alioqui ab eo, dum tam diligenter parricidarum pœnam exaggerat prætermitti non potuisset; neque statim reddita ratio congrueret, dum tradit Cicer. *in orat. pro Rosc. Amer.* majores noluisse feris parricidæ corpus objicere, ne bestiis quoque, quæ tantum sceleris attigissent, immanioribus uteremur. Quoad secundum verò antiquiores omnes, & ex recentioribus multi, ridiculas adeò rationes excogitarunt, ut consultiùs me judice facere viderentur, si, ut in aliis solent, ad Juliani *in l. non omnium D. de legibus*, Cujac. *8. obs. c. 12.* dictum recurrerent, quo *non omnium quæ à majoribus tradita sunt reddi posse rationem admonuit*, aut cum Sen. *lib. 14. epis.* faterentur *Jureconsultorum responsa valere, etiam si ratio non reddatur*: aut cum Nerat. *in l. & ideo ff. de leg. rationes eorum quæ constituuntur inquiri non oportere, ne aliàs multa ex his quæ certa sunt subvertantur.* Ego autem, ut utraque in re meum interponam judicium, viperæ, & simiæ mentionem in hoc supplicio apud antiquos auctores reperio, ut suis locis ostendam; canis verò, & galli, in Modestini dumtaxat, & Cæsarum de hac pœna sanctionibus, ac proindè non omnino Hotoman. *ubi supr.* & Wesemb. *in d. l. §. alia deind. num. 3.* opinionem rejicerem, qui existimat, Constantiniana demum lege hæc animalia cæteris superaddita, & verendum esse, ne hujus novæ constitutionis causa, aliquid Tribonianus in Modestini *in d. l. pœn.* responso commisserit, nisi me in contrarium Adriani sententia in veteri glossario ab Henric. Steph. relata vocaret, cujus *infrà cap. 18.* meminimus, ex qua constat jam inde ab Adriani temporibus hæc omnia animalia includi solere. Quod autem ad causam, seu rationem spectat, ob quam hæc animalia parricidæ sociari jubentur, idcircò institutum videri potest, ut Ærodius *supr.* scribit, ut de eo non tanquam de homine, sed tanquam de bruto supplicium sumi videretur, quem ab hominibus ad bestias remitterent. Aut, quod Theophil. *in d. §. alia deinde*, quem sequitur Eguina. *ibi* Græcus Institutionum paraphrastes magis admittit, quoniam hæ belluæ similes parricidæ mores habere videantur, cum ex his aliæ parentes occidant: aliæ non se contineant, quin cum illis pugnent, & certent. Nam quod Cinus *in d. l. unic. C. de his qui parent.* Jacob. Bullen. *in repet. l. capitalium §. famosos fol. 11. col. 1. D. de pœn.* Ant. Gom. *tom. 3. c. 3. n. 3.* probarunt, ideò hanc diversorum animalium commistionem fieri, quod simia naturali rimore percita fugetur à cane: simia gallum fugat, & gallus viperam, quæ omni destituta adjutorio in parricidæ corpus, quasi in asylum ingreditur, & ejus præcordia corrodens, tanti sceleris meritas exigit pœnas, anilem profectò fabulam, & ægri somnium esse nemo non videt, & adeò nugatorium commentum, ut vel pudeat illud cordatis hominibus in mentem venisse, & à nobis esse in hæc nostra scripta relatum. Sed verum nimirum est, quod olim in philosophia tradidit Plato relatus à Petr. Crin. *de honest. discip. lib. 11. c. 5.* in Jurisprudentiæ hodiè disciplina contingere, ut nullum sit delirium, nullum tam impudens mendacium, quod suos non habeat assertores. Quod & Plinius *lib. 8. de nat. hist. cap. 22.* his verbis scribit. *Mirum est, quò procedat Græca credulitas. Nullum tam impudens mendacium est, ut teste careat.*

CAPUT XV.

Canis quod cum parricida symbolum habeat, & cur simul cum illo culleo includatur. Foreatuli, & Covarrub. rationes, quòd immundus sit & impurus, vel quòd nimis erga dominos fidelis, multis priùs testimoniis, & exemplis ornatæ, postea tanquam minus ad rem facientes rejiciuntur. Canum quorumdam docilitas, & fidelitas admiranda. De Ulysseo Cane nonnulla. Lares canibus tergoribus quare. Novæ rationes ultra alias tentatæ. Rabidi canes dominos petunt. Canes in parentes crudeles. Matres saliunt. A Romanis olim habiti, & quotannis in supplicium rapti, & quare.

SEd ut symbolicam uniuscujusque ex his animalibus sigillatim perscrutemur rationem, & in quo parricidæ similitudinem habeant, tam ex auctorum sententiis, quàm ex ipsius naturæ penetralibus eruamus, à cane nobis initium faciendum est. Quem Stephanus Forcatulus *dial. 34.* & Petr. Piaza *in epit. delict. cap. 22.* ideò huic supplicio adhibitum putant, quòd sceleratum, & immundum hominem ostendit. Constat namque canem, obscœnum, & immundum animal esse, tum ex Virgilio, *1. Georg.* dum ait:

Obscœnique canes, importunæque volucres.

Et Horatio *1. epist. 2.*

=Turpis & excors
Vixisset canis immundus, & amica luto sus.

Tum verò ex Plutarcho, *in problema grac. c. 3.* qui hac ex causa scribit canem, in Atheniensium arcem admitti, fas non esse, nec Delum insulam attingere: & ex aliis, quæ ex Tiraquello, *in l. 15. connub. num. 105.* ejus suppresso nomine, sibi Plaza *dict. cap. 22.* supposuit. Unde eum, qui plus nimio ad impudentiam declinat, caninum oculum habere veteri proverbio dici solitum, ex Polluce adnotavit Cœlius Rhodig. *lib. 17. ant. lect. cap. 27.* & eum, qui facie canem referat, immundum & impudentem hominem futurum, Joannes Nicolaus Porta *de Physognomonia hum. lib. 4. cap. 24.* testatur. Id quod adeò apud veteres constitutum, & exploratum erat, ut convicii, & maledicti loco, ad alicujus turpitudinem, & inverecundos mores notandos, caninum nomen usurparetur. Hinc namque ut Laertius, *in vit. Diog.* D. August. *de civit. Dei, lib. 14. cap. 20.* & D. Chrysost. *homil. in Matth. 34.* recensent, Diogenes ille Philosophus, quòd

ca-

canum more passim, publicè, & nonnumquam in foro, Venerem peragerent, Cynicus dictus est. Et Terentius Chermentem, & Gnatonem sic loquentes facit inter se, *in Eun. actor. 4. scen. 7.*

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

Et Horatius *in libr. Epod. Od. 6.* in maledicum quemdam poëtam:

Quid immerentes (inquit) *hospites vexat canis*
Ignauus aduersum lupos?

Et Vespasianus Demetrium Cynicum in itinere obium sibi, ac neque assurgere, neque salutare se dignantem, oblatrantem etiam nescio quid, satis canem habuit appellare, ut Sueton. *in Vespas. c. 3.* refert. Quibus testimoniis alia adfabre adjicit Petr. Faber. *lib. 1. semest. c. 9.* quemdam Cicer. *Ex orat. in Pisonem*, locum ex his eleganter exponens. Quò fit, ut mirum videri possit, quod se apud veteres scriptores legisse Pierius *Hierogl. lib. 5. fol. 40.* commemorat, Vulcani templum apud Ætnam Siciliæ montem fuisse, cujus locum incolerent canes, qui castè, piéque adeuntibus adblandirentur, impuros verò, pollutosque, rem quasi divinitus præsagientes, miserabiliter lacerarent. Nec enim canes impudentiæ & obscœnitatis (impudici ipsi adeò, & immundi) apti vindices videbantur. Verùm adhuc Forcatuli ratio licèt his auctoritatibus corroborata, à quæstione nostra toto, quod ajunt, cœlo aberrare videtur. Quid enim rogo impudentia cum impietate? & cum crudelitate immunda canum natura, commune habet, aut simile? Quamobrem Did. Covarrub. *in Clemen. si furiosus in initio 2. part. num. 12.* alium hujusce rei rationem commentus, scribit, Plinio teste, *lib. 8. cap. 40.* canem fidelissimum homini animal esse, & idcircò ad arguendam parricidæ infidelitatem, ut cum eo culleo insueretur inductum. Cui sententiæ plurima quidem, nec injuncunda relatu gravissimorum auctorum Plin. *sup. Ælian. de hist. anim. lib. 1. cap. 9.* Erasm. *in adagio Canis vindictan.* Patric. *lib. 1. de regit. 6.* Alexand. *lib. 3. gen. cap. 7.* Natal. Com. *lib. de venat.* Cedren. *inter Zonaræ annal. tom. 3. col. 99.*) testimonia favent, qui exemplis adductis miram canum in dominos fidem, obsequium, & acceptorum beneficiorum memoriam summis laudibus prosequuntur. Quod haud latuit doctissimum Virgilii interpretem Servium in illud 8. *Æneid.*

Gressumque canes comitantur herilem.

Et epigrammatistam poetam *lib. 14. epigr. 200.* dum ait:

Non tibi sed domino venatur Vertagus acer
Illæsum leporem qui tibi dente ferat.

Et ut deficerent alia, Ulyssei canis exemplo satis ostenditur, qui, post longa temporum spatia Ulyssem in patriam redeuntem, & domo à Penelope sub peregrini habitu receptum, primus cognovit, & motu caudæ adulans domino, illum Penelope uxori aperuit, ut ex Homero Baptista pius *annotam, cap. 3.* latè commemoravit. Qui ibidem ex Arist. *hist. ani. lib. 6.* tradit, hunc canem vigesimo anno mortuum, eoque Martial. *lib. 11. epigr. 71.* respicere dum longa die consumptum, his verbis, ad rem etiam nostram facientibus, cecinit.

Lydia dicebar domino fidissima dextra,
Qui non Erigones malles habere canem
Nec qui dictæa Cephalum de gente sequutus
Luciferæ pariter venit ad astra Deæ,
Non me longa dies, nec inutilis abstulit ætas,
Qualia Dulichio fata fuere cani.

Unde, & apud Ægyptios, & alias nationes, canem & gratitudinis, & obsequii, atque obedientiæ Hieroglyphicon esse, Pierius Valerianus *ubi suprà fol. 40. & 42.* testatur, insigni cujusdam canis exemplo relato, qui in Marcelli theatrum, spectatore Vespasiano, à Mimo domino introductus, omnia, quæ ad scenam necessaria erant, quæque vix ab homine exleri possent, magna omnium admiratione collusit: modò mortuum simulans, modò tristem, modò hilarem vultum, uti fabulæ exigebat commentum, ostendens. Quod tamen, imò & fidem omnem illud excedere videtur, quod Joannes Zonaras *tom. 3. ann. fol. 94.* cum multis aliis canum miraculis, cum Simon Majol. *in diebus canicul. colloq. 7. pag. 245.* gravissimus alioqui scriptor, de alio cane cujusdam fabri æris Andreæ vocati, recensuit; ad quem spectandum anno imperii Justiniani 17. confluente populo, multi suos annulos in unum acervum congestos ante canem posuerunt, quos domini jussu, cuique suum citra errorem attullit. Idem rogatus, quis ex his, qui adessent, dives esset, quis pauper, quæ mulier meretrix, quæ vidua, quæ uxor, & id genus alia: ea quoque omnia absque omni errore demonstravit, veste cujusque ad quæstionem ore prehensa. Ex quibus jam satis colligitur quanta insit canibus erga dominos fides, & observatio, quantaque gratitudine illis educationis vicem rependant, pro quibus sæpe mortem etiam oppetere visi sint; longè dissimili à parricidis ratione, qui mente præditi, naturæ legibus, quas ex canibus discere poterant: insuper habiti, non modo parentibus non obsecundant, verùm in eos impias, sacrilegas, & nefarias manus audent inferre. Quibus illud quoque non ineptè subjici poterit, Lares Deos, quibus familiæ totius cura, à Romanis credita erat, canis tergoribus, ac pellibus vestitos, & ornatos fuisse, non alia ratione, si Alex. *3. gen. cap. 12.* & Pierio *suprà*, fides est adhibenda, quàm quòd domus fidi custodes sint, & alienis formidolosi, domesticis verò blandi, atque ad strepitus nocturnos solliciti. Undè non omnino malè fortsitan conjectabimur, Diis Laribus, patres familias necc, præsertim à filio eorumdem sacrorum participe *l. pronunt. 195. §. familiæ de verb. signif. vide infr. lib. 2. cap. 2.* illata offensis, & violatis, canes; qui Lares ipsos

significarent, cum parricidis esse in culleum immissos, ut patratum in Deos facinus expiarent, & paternæ necis competens supplicium deposcerent.

Verùm & si in re hac cimmeriis (quod ajunt) tenebris involuta, & in qua natatore Delio ad certam rationem eruendam opus est, faciliùs sit aliorum opiniones reprehendere, quàm non reprehendenda in medium proponere. Laudo equidem Covarrubiæ judicium, & nostris considerationibus stabilitum, non usquequaque respuendum existimo. Sed quoniam Theophilus, quem supra retulimus generaliter putat, hæc animalia culleo insui; quòd se adversus parentes impiè quoque, & crudeliter gerant, videamus adhuc, an in cane aliquid simile reperiatur? Et verò ego illud tantùm comperio, eam esse hujus animalis naturam, ut rabie percitum, non jam fidei, & educationis memor, dominum, & domesticos ab aliis discernat, sed imò illis plerumque tabificum inferat morsum, haud aliter quàm facere parricidas videmus, qui præfractis moribus, & ferocientibus animis, non jam divina, non humana jura curantes, eos audent indignissimè vita privare, propter quos hanc suavissimam lucem aspexerint. Nisi forte dicere cum Pierio *lib. 14. Hierog. fol. 107.* malimus, canes eam ob causam, idem cum parricida supplicium subire, quòd ipsi impiè etiam facere videantur, cùm & sorores, & matres saliant; vel cum Baldino *in d. §. alia deinde, num. 30. & 31.* Canem, ut Plutarchus *in problem.* sicribit, quòd pugnax esset animal, atque in primis ferox, & & immundum simul, fuisse ab omnibus olim templis prohibitum, ipsique sacerdoti, qui purissimum Deum coleret, abominabilem. Ac proinde rectè impio, & impuro, crudelique parricidæ adjunctum, qui parentem, quem velati Deum quemdam colere debebat, violavit, & hoc veluti sanctissimum templum immani scelere profanavit; Vel tandem non minùs probabiliter consideremus, canes, ut Plinius *lib. 29. c. 4.* & ex eo Cælius *lib. 17. c. 28.* & Alexander ab Alexandro *lib. 3. c. 12.* retulerunt, jam olim à Romanis odio habitos, & patriæ proditores declaratos fuisse, quòd eo, in Capitolium irruentibus Gallis, ipsi mari, & sine latratu egerint, anseribus ampliter, & sonorè inclamantibus, unde eos quotannis in supplicium rapere, & inter ædem Juventutis, & Summani, cruci affigere, cœptum fuit, anseré insidente, cui contra plurimum semper honoris detulerunt. Atque ita Romanos, odiosos sibi canes, cum odioso Diis, & hominibus parricida, eodem supplicio perire voluisse: cum non minus qui patriam, quàm qui parentes violat & prodit, peccare videatur *l. veluti de Instit. & jure.*, quod & nos latius inferius notabimus, & Cicero *in 1. epist. ad Lentul.* sensit, dum dixit: *Vim neque parenti, neque patriæ inferri oportere.* Accedit his, infernales furias canum nomine denotari, illorumque odium notabile esse, ut non ineptè Tiberius Dec. *lib. 9. crimin. c. 16. num. 12. vide adagium cane pejus, & angue odit*, considerat.

CAPUT XVI.

Gallus gallinaceus cur parricidam comitetur Angeli delirium explodituv. Et Acursii item qui gallum gallinaceum malè castratum interpretatur; & pessimè castratos gallos reddè fortiores contendit. Gallinaceus cur appelletur. Galli appellatio varia. Galli Deæ Cybeles sacerdotes cur ita dicti, cum essent castrati. Pugnacissimos esse gallos, & natura vehementer viperis infensos, inde secundum recentiores parricidii pœnæ adaptari. Plura de gallorum pugnis, & ubi hodie in usu. Unde gallorum ludus, qui à pueris Bebanalium tempore sit, originem duxerit. Galli in matres crudeles. Petrum Greg. in Lucretii Carminum allegatione fœdè lapsum, Gallos nimis esse uxorios, & prolis amantes.

ECce Scyllam, id est insignem caninis latratibus scopulum, vix dum Neptuno favente transvecti, jam iterum naufragium faciemus, & in periculosum Charybdis saxum incidimus, cum sese nobis Gallus gallinaceus offerat pertractandus, in cujus expositione, & ecquid simul cum parricida culleo insuatur? reddenda ratione, nullus est interpretum, qui feliciter vastum hoc pelagus transfretaverit, quique ingenii, & existimationis jactum non fecerit. Nam, ut Angeli *in d. l. pœna*, ineptias præteream, qui gallum hunc, non pro gallinaceo accipiendum contendit, sed pro volucre alia, quæ in terris Fori Julii nascitur, ingentis, ut ipse ait, magnitudinis, & faciem multùm grossam habente. Accursius *in lege penult. de parric. & in l. unic. C. d. his qui parent.* non longè meliori judicio gallum gallinaceum, caponem, id est castratum gallum interpretatur, quem, quòd acriter cum serpentibus dimicet, huic supplicio adhibitum putat. Cujus tamen opinio, & in verbis, & in re ipsa falsa, admitti non potest. Certiùs nam que est, gallum gallinaceum, ut & Budæus *in annotation. poster. ad d. l. penult.* & alii notarunt, non pro castrato accipi, sed pro eo potiùs, qui testiculos habeat, & ut Quintillanus *lib. 7. inst. cap. 9.* rectissimè advertit, sic interdum appellari, ob *ἰσωνυμίαν* vitandam, id est errorem, qui ex nominum similitudine nasci posset; cum galli appellatio pluribus rebus conveniat, & simpliciter posita, utrùm gentem, an avem, utrùm nomen, an fortunam corporis denotaret, incertum utique esset. Nec refert Cybeles Deæ sacerdotes, quibus genitalia abscissa erant, gallos fuisse appellatos; nam id nomen ut Herodianus *lib. 1.* ait à flumine Phrigiæ Gallo e's inditum est: quod & Sextus Festus Pomp. *lib. 7. de verb. sign. in call.* luculentius his verbis ostendit: *Galli qui vocantur, Matris Magnæ comites dicti sunt à flumine, cui nomen est Gallo, quia qui ex eo bibissent, in hoc furere incipiant, ut se*

privent virilitatis parte Et Ovidius 4. *Fastor.* sic inquiens:

Cur igitur gallos, qui se excidere vocamus?
Cùm tantùm à Phrygia, Gallica dictus humus?
Inter, ait, viridem Cybelem altaque Celanas,
Amnis it insuna nomine gallus aqua,
Qui bibit inde furit, procul hinc discedite quibus est
Cura bonæ mentis: qui bibit inde furit.

Quanquam alii, ut Rosinus de *antiquit. Roman. lib.* 3. *cap.* 27. refert, aliam afferant etymologiam, & à Gallo quodam, qui primus Cybeles sacerdos fuerit, dictos eos fuisse arbitrentur. Rursus & in eo est Accur. tota quod ajunt, decempeda lapsus, quòd castratum gallum fortiorem, validioremque ad pugnam fieri putat: Nam etsi Baldus *in l. 1. num.* 2. *C. de Eunu. & in l. Eunuchis C. qui testam. fac. pois.* omne animal castratum excepto homine melius reddi tradiderit. Certius est tamen, quod ad vires attinet, gallum, ut & cætera alia animalia, molliorem, debiliorem, & timidiorem scissis genitalibus reddi, propriusque ad gallinæ naturam accedere, cantum amittere, neque eo temporis spatia metiri, ova incubare, & galli erga gallinas liberalitate amissa, suo tantùm ventri studere, ut rectè scripsit Angles, *de proprietat. rerum lib.* 12. *cap.* 17. & sentire videtur Martialis *lib.* 23. *Epig.* 13. dum ait:

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

Et in Eunucho homine expressit Ovidius *lib.* 2. *amorum Eleg.* 3. sic dicens:

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

Quare his relictis, videamus an ne recentiores interpretes congruentius aliquid hac in parte repererint? Et sanè eorum fermè omnium judicium eo rendit, ut probent, gallum gallinaceum pugnacissimum esse, & admodum viperis, & reliquis serpentibus infensum, ideòque simul culleo insui, ut his pugnantibus gravius parricida affligatur. Ita sensit Forcat. *dialog.* 34. Covarrub. *in d. Clement.* Plaz. *d. cap.* 22. Baldui. *in d. §. alia deinde, n.* 35. & Tiber. Decian. *lib. 9. criminal. cap. 6. n.* 11. qui statim aliam ridiculam rationem comminiscitur. In cujus rei confirmationem ego illud adjicio, adeò insitum esse naturæ ipsa inter gallos, & serpentes dissidium, ut etiam mortui sibi adhuc repugnare videantur. Nam Plinio teste *lib. 29. de natur. hist. cap.* 4. Angles. *sup. c.* 16. carnes gallorum, & crudæ, & calidæ, super viperæ morsum appositæ, veneno medentur. Rursus & illud, gallos ita esse pugnaces, ferocesque, ut juxta ejusdem Plinii *lib.* 10. *natur. hist. cap.* 21. sententiam, dimicatione inter se se imperium, & regnum uniuscujusque domus adquirant, neque finis sit sæpe commorientibus. Sed & Tanagreos, Medicos, & Calcidicos, idem Plinius extollit, quòd ad bella tantùm, & assidua prælia nati videantur. Et Pergami omnibus annis spectaculum gallorum, ceu gladiatorum publicè edi affirmat. Quin & Athenienses etiam legem posuisse, ut galligallinacei, quotannis in theatro certamen inirent, ex Ælian *lib.* 2. *de var. hist. Cal. lib.* 17. *ant. lect. cap.* 32. *& lib.* 9. *cap.* 13. Alex. *lib.* 5. *gen. c.* 8. Erasmus *in adagio Gallus insultat, & gallus submissis alis*; Pier. *lib.* 24. *pag.* 223. dicimus, eò quòd cum Themistocles, exercitum adversus Barbaros educeret, sumpta ex gallis, quos pugnantes vidit, occasione, militum animis virtutis incitamentum injecit. Romæ quoque has gallorum pugnas fieri solitas, ex Columella *lib.* 8. *de re rust.* & aliis latè Beroaldus *ad Sueton. in Octavo c.* 44. ostendit. Et apertè ex Herodiano *lib.* 4. colligitur, qui cùm de Severi filiis loqueretur ita inquit: *Puerili priorum certamine, edendis coturnicum pugnis, gallinaceorumque conflictibus, ac puerorum colludationibus.* In pluribus quoque Galliæ partibus, Bachanalium tempore (carnis privium vocant) hoc gallorum spectaculum per pueros annis singulis fieri, & galli vincentis dominum, regem gallorum creari. Nicolaus Boerius *decis.* 30. *num.* 6. recenset. Quò Hispaniæ item nostræ nos respicit in qua, licèt diverso modo, pueri, rege gallorum electo, eodem prorsus tempore gallos exagitant. In Anglia etiam hodieque, non apud pueros modò, verùm & apud regni Satrapas, & optimates, has gallorum concertationes in deliciis esse, & in aula regia, in hunc dumtaxat usum, peculiarem locum, in palestræ formam constitutum, inibique à gallorum dominis magnam pecuniæ vim in sponsionem deduci, Doctor Laguna oculatus testis scribit *in additionibus ad Dioscor. lib.* 2. *c.* 43. Verùm licèt hæc ita se habeant, adhuc tamen vix est, ut supradictæ rationi acquiescere possim. Nam quod galli inter se pugnacissimi sint, nihil adversum (ut est in proverbio) conducit, nihilque cum parricida commune videtur habere. Deinde quòd cum vipera odium gerant internecinum, magis in viperæ, quàm in parricidæ pœnam spectant; qui, dum inter se bestiolæ illæ insitum natura certamen, ac bellum conficiunt, ab eorum morsibus liber, & innoxius manebit.

Unde si divinandum est, ego licèt Davus sim non OEdipus, verosimilius esse arbitror, quod Pierius *lib.* 14. *Hieroglyph. pag.* 134. *& lib.* 24. *pag.* 224. existimat, gallum nempè ea de causa culleo insui jussum, & quia ipse impietatis symbolum habeat, & cùm matrem salat, ut hyppopotamus, & patrem etiam immaniter incessat. Unde apud Aristophanem, Philipides, qui patrem verberaverat, exemplo galli factum tuetur suum, & Lucretius *lib.* 2. *de nat. rerum.* quem in hanc rem Petrus Gregorius Tholosanus *lib.* 36. *Syntag. cap.* 24. *n.* 10. allegat gallos ingratos esse in patres, sic de terra loquens, scribit.

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

Quæ

Quæ tamen carmina ut ex præcedentibus constat, & ibi Dionysius Lambinus *in comment. Lucretii* advertit, non de gallis gallinaceis, sed de Gallis Deæ Cybeles sacerdotibus, de quibus supra mentionem habuimus, intelligi debent, atque ita minùs aptè à Petro Greg. adducta videntur. His ego illud tandem adjicio, non omnino gallorum, & parricidarum mores differre; nam sicut illi, soli in unaquaque domo esse conantur, neque imperii, ut ex Plinio retulimus, consortem patiuntur: ita parricidæ, dum parentum hæreditatibus inhiant, & bonorum administrationem liberam habere conantur, immani audacia parentum fata properant, & illis mortem inferre non timent. Sed neque abs re erit si dixerimus, gallum in his impium, in multis tamen aliis & pietatis studiosum, & curæ erga sobolem valdè solicitum. Hinc enim videmus, eum maximè gallinis deditum, ac velut uxorium esse, tantamque turbam unicum maritum implere, tum etiam pro pullis acerrimè depugnare, & ut ex auctoritate Ambrosii Leonis Nolani refert Erasmus *in adagio, Gallus antequam iterum cantet. chil.* 3. *tit.* 7. *adag.* 67. frequentem, & diei nuncium cantum emittere, dum prolis fœcunditati studet, atque ideò mirum non esse, si ab impio filio amantissimus sobolis gallus supplicium exigat. Sed quoniam hæc quæ de gallo scripsimus, & reliqua omnia, quæ ei à natura tribuuntur, exactè admodum, & apprimè, carminibus complexus est Alardus Æmstelredamus *inter luculubrationes Rodolphi Agricolæ*, eis relatis huic capiti finem imponere visum est.

Quamquam multa vigil nobis fert commoda gallus,
Hæc tamen è multis commodiora putem.
Sive quòd obstreperè lucem vocat ore morantem,
Sive quòd instantem clamat adesse diem:
Sive quòd incautis solis denuntiat ortum,
Inque opera ignavos excitat artifices.
Sive quòd hæc cælum crebro sòlo aspicit ales,
Venturique sagax excubat exitii.
Gallus gallinis præfectus pluribus unus
Unicus hic tanto vir satis usque gregi est.
Fœcundat quò sit fœtus, numerosaque proles,
Cantans dulcisona provocat illecebra.
Rivalesque procul tectis ab heribus arcens,
Non à corte foràs longius egreditur.
Imperitaque suo genera, & quæcunque morantur
Sede, tot exercet, quod tenet imperium.
Inque suo sperquilinio nimium audet, ovatque,
Quisquis ferè proprijs regnat in aviculis.
Abstinet inventis ungui quæ scalpserit escis,
Argutoque satax convocat ore pecus.
Gnaviter uxores, pullos, totamque cohortem
Asserit, ac hospes calcibus extimulat.
Quod si palma datur, victor plaudentibus alis
Mox canit, aut victus clam fugit, atque silet.
Denique propagata futura & prolibus auctis,
Mirè solicitus, semper & advigilans.
Sic vigil, astriduus, condus, frugique maritus
Prospicit uxori nocte, die que tuæ.
Conjugis ut castum potuit servare cubile,
Et parvos natos arte fovere tua.
Non tua contemnens, aliena negotia curans
Claudus uti tutor detinet usque domi.
Semper ab hac operâ, summo venerandus honore
Ille viri veri vera erit effigies.

Obras Posthumas.

CAPUT XVII.

Viperam parricidæ similem esse, ideoque in ejus supplicio adhiberi, cùm hæc quoque parentis viscera nascendo prærumpat. Hoc multorum auctorum argumentis probatur. Ex aliis posteà in dubium vocatur. Tandem prior opinio magis admittitur. Sacrilegii quomodo apud Æthiopes puniti. Hominum quorundam natura, quibus venenata animalia non noceant.

VIperam simul cùm cane & gallo culleo insui, non juris tantùm, verùm humaniorum etiam literarum auctores passim ostendunt, licèt omnes, & in nomine, & in numero varient. Nam Modestinus & Justinian. ille *in d. l. pœna*; hic *in d. §. alia deinde*, viperam appellant, Seneca *lib.* 1. *de Clem.* serpentem, *Non culleum, non serpentem, non carcerem decrevit.* Et alibi *contr.* 5. *cont.* 4. *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum.* Cui & Juvenalis *satyr.* 6. convenit, ubi de Nerone loquens, ait:

Cujus supplicio non debuit una parari
Simia, nec serpens unus, &c.

Et vetus Onomasticon Petri Danielis, quod laudat Turnebus *lib.* 28. *adver. c.* 5. & Christophorus Colerus *lib. sing. parer. c.* 3. ubi culleus diffinitur, *Tunica de sparto in modum eronis facta, quæ linebatur pice & bitumine, in qua includebantur parricidæ, cum simia, serpente, & gallo.* Hispana autem lex nostra 12. *tit.* 8. *p.* 7. colubrum sive anguem vocat, ibi *E que encierren con él un can, é un gallo, é una culebra, é un ximio*, à qua non differt Plutarchus *in Græchis.* dum scribit Cajum Villium proditorem, & seditiosum civem, in culleo cum anguibus insutum fuisse. Nisi quòd hic plures angues insui ostendit, non unum, quod & Quintilianus insinuat in *declam.* dum ait *culleo & serpentibus expianda feritas.* Et Constantinus Imperator *in d. l. uni C. de his qui parent.* sic scribens de parricida: *Et inter eas ferales angustias comprehensus, serpentium contuberniis mittetur.* Sed rectè Hieronymus Magius *lib.* 4. *miscel. c.* 8. pluralem pro singulari, ut alias sæpè, ita in his locis apponi, considerat. Quamvis quoad Constantini sanctionem, verius sit, ibi serpentium nomine reliqua alia, quæ cùm parricida misceri jubentur, animalia contineri: nam anteà viperæ mentionem in singulari numero fecerat. Cur verò vipera huic supplicio adhibeatur? longa explicatione non eget, cùm omnium ita post ordinarios tradit Balduin. *num.* 33. *in d. §. alia deinde.* Forcat. *d. dialog.* 34. Covarr. *d. Clem.* Petr. Greg. *d. lib.* 36. *cap.* 24. Plaz. *d. cap.* 22. *num.* 7. consensu ea parricidæ symbolum habeat, & simili delicto videatur obnoxia: nam ut Plinius *lib.* 11. *cap.* 44. *& lib.* 8. *cap.* 54. & Aristoteles *lib.* 2. *de hist. anim. cap.* 8. tradunt, non nisi exeso parentis utero prorumpit in lucem, & per parricidium vitæ ducit initia. Vipera quip-

pè fœmina ore marem excipiens, ejus sub finem coitus caput obtruncat, illam autem prægnantem catuli exedunt, & veluti paternæ necis ultores, exeuntes, latera, parente occisa, perrumpunt. Unde apud Ægyptios, ut Orus Apollo *de lit.* & *lib.* 14. *in princ.* Pierius recensent, mulierem ob solum concubitum marito assentantem, per viperam significabant. Quod Adrianus etiam Junius *Embl.* 38. eleganter in suis Emblemat. expressit, sic inquiens.

Cum ruit in Venerem, blanditur Echidna marito,
Mox natura interum præcidit ore caput.
Improba palpatur sentigine fervida conjux
Continuò fetum, porcit anhela viri.

Et quod ad rem nostram propriùs spectat, liberos in matrem conspirantes, eique insidias parantes, ejusdem viperæ Hieroglyphica nota repræsentabant, ut ultra supradictos auctores, Cælius Rhodiginius *lib. 6. cap.* 13. sic etiam leges, quæ viperam patricidæ sociari volunt, interpretatus scripsit. Qui idem *eodem lib. cap.* 16. quodnam serpentis genus hoc sit, quod latinè vipera dicitur, latè disquirit. Sed fuerunt tamen nonnulli nec contemnendæ fidei auctores, qui, hoc totum, quod de viperis diximus, fabulam esse affirmant. Nam neque in coitu fœminam mariti caput præscindere, Albertus Magnus cum aliis, quos refert & Pet. Mex. *in Sylva var. lect. lib. 3. cap.* 11. testatur Neque sobolem abroso matris utero in lucem prodire, Philostratus *in Apollonii vita lib. 2. cap.* 8. scriptum reliquit ubi *viperam esse visam* (ait) *serpentes quos peperisset lambentem, quasique expollientem. Non assentior ô Damis, imprudenti eorum sermoni qui dicunt, viperarum filios absque matre nasci? Neque enim hoc natura patitur, neque comprobat experientia.* Sed & Theophrastus relatus à Pier. *sup. cum* Ælian. *lib.* 14. *c.* 16. summæ diligentiæ inter Græcos, scriptor, matris uterum à catulis exedi negat, & mortis sicubi contingit, causam inde precedere comminiscitur, quòd alvus sponte rumpatur, utpotè quæ angusta adeò sit, ut tam numerosæ prolis multitudinem & incrementum capere nequeat. Et experientia compertum esse, viperas, aliorum instar animalium conjungi, parere, fœtusque suos educare. Pierius Valerianus *d. lib.* 14. & novissimè Simon Majolus *dierum canicularum colloquio* 8. *pag.* 334. & 335. latè testantur. Verum ut hoc ita sit, communis tamen, quæ de viperarum parricidio increbuit opinio, satis in causa esse potuit, ut prudentissimi legislatores, eam cum homine ejusdem criminis reo consuerent. Et verò adduci non possum ut credam, Aristotelem, Plinium, Ælianum, & alios nobis imponere voluisse. Quin & historiæ patrem Herodotum *lib.* 3. comperio, inter alia, quæ natura parens providenter induxit, hoc, quod de viperarum morte retulimus, connumerare, *ne aliàs si communi aliorum serpentium more gignerentur, hominibus vivendi facultas non esset.* Nicander etiam & Galenus ut Pierius *sup.* refert, in eandem sententiam plura scripsere. Nicandri verò carmina à Pierio Latina reddita, quia pulchra omitti non possunt. Ea igitur post alia sic habent.

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

Divus quoque Basilius *in exam. Viperas* (inquit) *utero devorato fama est in lucem prodire.* Et Plutarchus loquaces taxans, eos viperis persimiles dicit, quæ pariendo rumpuntur. Ex quibus apparet meritò viperarum morsibus, & venenis parricidas objici, qui viperas ipsas, immanitate & impietate, & æquant, & superant. Neque mirum si cum vipera projiciantur: nam & sacrilegii reos, (qui parricidis, ut alibi diximus, similes sunt, utriusque enim sceleris radix est avaritia) ita puniebant Æthiopes, ut plantam quamdam, quæ apud eos est, nomine Ophiusam, lividam, difficilemque aspectu bibere cogerent. Ea enim epota, ut Plinius *lib.* 24. *ca...* recenset, terrores, minæque serpentum ita eorum oculis obversantur, ut horrore venenatorum animantum sibi mortem conciscant. Planè cùm de viperis agamus, illud minimè prætermittendum fuerit, homines quosdam esse, quibus illæ, & reliqui venenosi serpentes nihil afferant nocumenti, ut de Psylorum & Marsorum populis plurimi tradiderunt: Plin. 36. *cap.* 7. Herod. *lib.* 3. Varro *in loco citato* à Turneb. *lib.* 16. *ad. cap.* 6. Cælius *lib.* 4. *lect. ant. cap.* 23. visumque Romæ, ut refert Petrus Crinitus *de hon. disc. lib.* 1. *c.* 3. Exagonum quemdam, qui cum forte in urbe orator ageret, ac venenorum vires potestatemque jactaret; volens, experimenti faciendi causa in dolium serpentibus plenum conjectus est, qui non sine maxima omnium admiratione, eum circumlambere, atque demulcere cœperunt.

CAPUT XVIII.

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

SED prodeat jam simia, quamque in hac tragœdia personam agat, nobis aperiat. Nam quod Forcatulus *dial.* 34. putat ideò culleo insui, quòd similis sit homini, interim & deformis, sicuti parricidæ, qui sub figura hominum, immanitatem belluarum gerunt, mihi longè admodum petitum videtur. Rursus quod Balduinus *in d. §. alia num.* 33. & Petrus Gregorius *d. c.* 24. *num.* 9. Tiber. Dec. *lib. 9. crim. cap.* 16. *num.* 14. admittunt, per simiam

miam significari, parricidas formam quidem habere hominum, at reipsa hominis nomine indignos esse, & nihil hominis, præter formam habere, sicut Socrates olim homines sine ratione simias vocabat, eodem planè morbo laborat, & minùs apta ratio videtur, si consideremus eum, qui infandum parricidii scelus committit, non bestias imitari, quas Tullio teste *in orat. pro Roscio.* inter se se partus, educatio, & natura conciliat: sed imo eis adversari censendum esse. Nam belluæ non solùm in parentes, verùm neque in alias sui generis dimicant, & ut rectè ait Plinius, *Cætera animantia in suo genere probè degunt. Leonum feritas inter se non dimicat, serpentum morsus non petit serpentes: ne maris quidem belluæ, ac pisces, nisi in diversa sævient. At herculè homini plura ex homine sunt mala.* Accedit his, quod ut ex Theophilo *in d. §. alia deinde.* Sæpe admonuimus, animalia isthæc, quæ cum parricida includuntur, crudelitatis, & impietatis aliquid etiam habere censentur. Quod, & Adriani Imperatoris sententiæ, quas cum veteri Glossario Herinc. Stephanus *in glossar.* vulgavit, satis ostendunt, dum jubent, *ut qui parricidium fecerit, publicè in culleo missus consuatur cum vipera, & cane, & simia, & gallo impiis animalibus, impius homo.* At in simia secundum superiorem rationem nulla impietatis consideratio reperiri potest. Quod idem in causa est, ut minùs probem aliam Didaci Covarrub. *in d. Clem.* sententiam, qui docet ideò forsan, simiam pœnæ parricidii convenire, ut nulla sit tanti facinoris apud homines imitatio, quos nullum animal perfectiùs imitatur, quàm simia, ut Plinius *lib.* 8. *cap.* 54. & Arist. *de hist. anim. lib.* 2. *cap.* 18. tradunt, quæ nedum corpore, sed ingenio quoque, & ratione eis similes sunt, ut multis exemplis Pierius *lib. 6. Hieroglyph.* demonstrat, qui, apud Ægyptios literarum simulacrum per simias intelligi tradit. Ergo restat, ut ejusdem Pierii *d. lib. 6. & lib.* 14. *ex Plin. & aliis,* judicium sequamur, quod & supradicti etiam auctores variando probant: & simiam parricidii item ream esse dicamus cum frequenter catulos ipsos, quos peperit, nimis complectendo occidere soleat. Quamvis Juvenalis *satyr.* 13. eam innoxiam hoc supplicio affici ostendat, dum ait:

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

Qui tamen *satyr.* 6. sine hoc adjectivo ejusdem in hac pœna fecit mentionem, inquiens:

Cujus supplicio non debuit una parari
Simia, &c.

Sed neque hæc tantùm animantia, quæ his ex causis culleo insui tam latè explicuimus, parricidii scelere contaminantur, verùm phalangia, eadem prorsus impietate sunt prædita: hæc enim fœtu numeroso (quippè supra triginta interdum edita) matrem, quàm primùm orta fuerint, interimunt, interdum & patrem, quæ tamen veluti talionem rependen-

tia, demum à suis ipsa, ut Plinius *lib.* 11. *cap.* 24. & Aristoteles *lib.* 5. *c.* 27. ajunt, necantur, quod & in scorpionibus accidit, hi enim fœtum devorant, uno dempto subtilissimo, qui se matris clunibus imponendo, tutus & à morsu, & à cauda loco fiat. Qui posteà genitores supernè conficit: quasi natura impunita quoque in brutis parricidia relinquere nolit, ut supra dicti etiam auctores testantur. Plin. *d. lib.* 11. *c.* 25. Arist. *d. lib.* 5. *cap.* 26. Hyppopotami autem, seu equi fluvialis, (ut polypos interim taceam) nihilò mitior est natura; is enim soli Nilo cognitus, corio, & pilis vestitus, ut vitulus marinus, genitori quoque suo non parcit, sed in id impietatis, & imprudentiæ procedit, ut eo necato vi matrem ineat, ut ex Ammiano Solino, & aliis, Adrianus Junius *embl.* 17. & 45. commemorat, impios puniri debere, hoc elegantissimo emblemate ostendens:

Hostis colubri alter insidet sceptro
Substracta quod Nilus equi premit terga.
Domat superbos, impietque procul eat
Sceptrum æquitatis, noxiosque consumit.

CAPUT XIX.

Parricidas culleo cum animalibus inclusos in mare jactari. Hoc solemne fuisse, neque ante Constantinum in flumen dimissos. Qualiter in mare deferrentur. Ciceronis verba in dubium vocata. Accursii & aliorum opinio, qui in Modest. respons. mare pro flumine accipiunt explosa. Jurisconsultos semper propriè loquutos, fuisse aliquando parricidas bestiis, aut igni traditos. Quædam de hi pœnis.

PRogrediemur ulteriùs, & egregium novæ hujus, & inauditæ pœnæ candidatum, hoc animalium (de quibus tam latè egimus) contubernio involutum; hoc totius Averni sodalitio comitatum; in profundum præcipitemus. Certè enim priscis temporibus non nisi in mare tanti criminis reos deiici solitos argumentis evincitur necessariis. Nam & Modestinus *in d. l. pœn. de parric.* de hoc agens supplicio: *Deinde* (inquit) *in mare profundum culleus jactetur.* Et Paulus *lib.* 5. *sent. tit.* 24. *Hi etsi antea insuti culleo in mare præcipitabantur.* Et Valerius Maximus *lib.* 1. *cap.* 1. Attilium Duumvirum sacrilegii reum, qui primus hanc pœnam, posteà parricidis irrogatam, expertus est, culleo insutum in mare abjici jussum scribit. Neque enim tantum monstrum fas esse putarunt in Tiberim Romæ dejicere, & in mare licèt remotum deportari voluerunt. Unde Plautus *in Vidularia: Jube hunc insui culleo atque in altum deportari.* Et Seneca 5. *contr.* 4. *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum.* Sed & Quintilian. *declam.* 299. & cæteri fermè omnes Auctores, sicubi hujus pœnæ, maris quoque mentionem faciunt. Et Juvenal. *satyr.* 13. sæpè citatus, deduci in mare parricidam significat, dum ait:

Et deducendum corio bovis in mare.

pè fœmina ore marem excipiens, ejus sub finem coitus caput obtruncat, illam autem prægnantem catuli exedunt, & veluti paternæ necis ultores, exeuntes, latera, parente occisa, perrumpunt. Unde apud Ægyptios, ut Orus Apollo *de lit.* & *lib.* 14. *in princ.* Pierius recensent, mulierem ob solum concubitum marito assentantem, per viperam significabant. Quod Adrianus etiam Junius *Embl.* 38. eleganter in suis Emblemat. expressit, sic inquiens.

Cum ruit in Venerem, blanditur Echidna marito,
Mox natura interum præcidit ore caput.
Improba palpatur sentigine fervida conjux
Continuò fetum, porcit anhela viri.

Et quod ad rem nostram propriùs spectat, liberos in matrem conspirantes, eique insidias parantes, ejusdem viperæ Hieroglyphica nota repræsentabant, ut ultra supradictos auctores, Cælius Rhodiginius *lib. 6. cap.* 13. sic etiam leges, quæ viperam patricidæ sociari volunt, interpretatus scripsit. Qui idem *eodem lib. cap.* 16. quodnam serpentis genus hoc sit, quod latinè vipera dicitur, latè disquirit. Sed fuerunt tamen nonnulli nec contemnendæ fidei auctores, qui, hoc totum, quod de viperis diximus, fabulam esse affirmant. Nam neque in coitu fœminam mariti caput præscindere, Albertus Magnus cum aliis, quos refert & Pet. Mex. *in Sylva var. lect. lib. 3. cap.* 11. testatur Neque sobolem abroso matris utero in lucem prodire, Philostratus *in Apollonii vita lib. 2. cap.* 8. scriptum reliquit ubi *viperam esse visam* (ait) *serpentes quos peperisset lambentem, quasique expollientem. Non assentior ô Damis, imprudenti eorum sermoni qui dicunt, viperarum filios absque matre nasci? Neque enim hoc natura patitur, neque comprobat experientia.* Sed & Theophrastus relatus à Pier. *sup. cum* Ælian. *lib.* 14. *c.* 16. summæ diligentiæ inter Græcos, scriptor, matris uterum à catulis exedi negat, & mortis sicubi contingit, causam inde precedere comminiscitur, quòd alvus sponte rumpatur, utpotè quæ angusta adeò sit, ut tam numerosæ prolis multitudinem & incrementum capere nequeat. Et experientia compertum esse, viperas, aliorum instar animalium conjungi, parere, fœtusque suos educare. Pierius Valerianus *d. lib.* 14. & novissimè Simon Majolus *dierum canicularum colloquio* 8. *pag.* 334. & 335. latè testantur. Verum ut hoc ita sit, communis tamen, quæ de viperarum parricidio increbuit opinio, satis in causa esse potuit, ut prudentissimi legislatores, eam cum homine ejusdem criminis reo consuerent. Et verò adduci non possum ut credam, Aristotelem, Plinium, Ælianum, & alios nobis imponere voluisse. Quin & historiæ patrem Herodotum *lib.* 3. comperio, inter alia, quæ natura parens providenter induxit, hoc, quod de viperarum morte retulimus, connumerare, *ne aliàs si communi aliorum serpentium more gignerentur, hominibus vivendi facultas non esset.* Nicander etiam & Galenus ut Pierius *sup.* refert, in eandem sententiam plura scripsere. Nicandri verò carmina à Pierio Latina reddita, quia pulchra omitti non possunt. Ea igitur post alia sic habent.

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

Divus quoque Basilius *in exam. Viperas* (inquit) *utero devorato fama est in lucem prodire.* Et Plutarchus loquaces taxans, eos viperis persimiles dicit, quæ pariendo rumpuntur. Ex quibus apparet meritò viperarum morsibus, & venenis parricidas objici, qui viperas ipsas, immanitate & impietate, & æquant, & superant. Neque mirum si cum vipera projiciantur: nam & sacrilegii reos, (qui parricidis, ut alibi diximus, similes sunt, utriusque enim sceleris radix est avaritia) ita puniebant Æthiopes, ut plantam quamdam, quæ apud eos est, nomine Ophiusam, lividam, difficilemque aspectu bibere cogerent. Ea enim epota, ut Plinius *lib.* 24. *ca...* recenset, terrores, minæque serpentum ita eorum oculis obversantur, ut horrore venenatorum animantum sibi mortem conciscant. Planè cùm de viperis agamus, illud minimè prætermittendum fuerit, homines quosdam esse, quibus illæ, & reliqui venenosi serpentes nihil afferant nocumenti, ut de Psylorum & Marsorum populis plurimi tradiderunt: Plin. 36. *cap.* 7. Herod. *lib.* 3. Varro *in loco citato* à Turneb. *lib.* 16. *ad. cap.* 6. Cælius *lib.* 4. *lect. ant. cap.* 23. visumque Romæ, ut refert Petrus Crinitus *de hon. disc. lib.* 1. *c.* 3. Exagonum quemdam, qui cum forte in urbe orator ageret, ac venenorum vires potestatemque jactaret; volens, experimenti faciendi causa in dolium serpentibus plenum conjectus est, qui non sine maxima omnium admiratione, eum circumlambere, atque demulcere cœperunt.

CAPUT XVIII.

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

SED prodeat jam simia, quamque in hac tragœdia personam agat, nobis aperiat. Nam quod Forcatulus *dial.* 34. putat ideò culleo insui, quòd similis sit homini, interim & deformis, sicuti parricidæ, qui sub figura hominum, immanitatem belluarum gerunt, mihi longè admodum petitum videtur. Rursus quod Balduinus *in d. §. alia num.* 33. & Petrus Gregorius *d. c.* 24. *num.* 9. Tiber. Dec. *lib. 9. crim. cap.* 16. *num.* 14. admittunt, per simiam

miam significari, parricidas formam quidem habere hominum, at reipsa hominis nomine indignos esse, & nihil hominis, præter formam habere, sicut Socrates olim homines sine ratione simias vocabat, eodem planè morbo laborat, & minùs apta ratio videtur, si consideremus eum, qui infandum parricidii scelus committit, non bestias imitari, quas Tullio teste *in orat. pro Roscio.* inter se se partus, educatio, & natura conciliat: sed imo eis adversari censendum esse. Nam belluæ non solùm in parentes, verùm neque in alias sui generis dimicant, & ut rectè ait Plinius, *Cætera animantia in suo genere probè degunt. Leonum feritas inter se non dimicat, serpentum morsus non petit serpentes: ne maris quidem belluæ, ac pisces, nisi in diversa sævient. At herculè homini plura ex homine sunt mala.* Accedit his, quod ut ex Theophilo *in d. §. alia deinde.* Sæpe admonuimus, animalia isthæc, quæ cum parricida includuntur, crudelitatis, & impietatis aliquid etiam habere censentur. Quod, & Adriani Imperatoris sententiæ, quas cum veteri Glossario Herinc. Stephanus *in glossar.* vulgavit, satis ostendunt, dum jubent, *ut qui parricidium fecerit, publicè in culleo missus consuatur cum vipera, & cane, & simia, & gallo impiis animalibus, impius homo.* At in simia secundum superiorem rationem nulla impietatis consideratio reperiri potest. Quod idem in causa est, ut minùs probem aliam Didaci Covarrub. *in d. Clem.* sententiam, qui docet ideò forsan, simiam pœnæ parricidii convenire, ut nulla sit tanti facinoris apud homines imitatio, quos nullum animal perfectiùs imitatur, quàm simia, ut Plinius *lib.* 8. *cap.* 54. & Arist. *de hist. anim. lib.* 2. *cap.* 18. tradunt, quæ nedum corpore, sed ingenio quoque, & ratione eis similes sunt, ut multis exemplis Pierius *lib. 6. Hieroglyph.* demonstrat, qui, apud Ægyptios literarum simulacrum per simias intelligi tradit. Ergo restat, ut ejusdem Pierii *d. lib. 6. & lib.* 14. *ex Plin. & aliis,* judicium sequamur, quod & supradicti etiam auctores variando probant: & simiam parricidii item ream esse dicamus cum frequenter catulos ipsos, quos peperit, nimis complectendo occidere soleat. Quamvis Juvenalis *satyr.* 13. eam innoxiam hoc supplicio affici ostendat, dum ait:

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

Qui tamen *satyr.* 6. sine hoc adjectivo ejusdem in hac pœna fecit mentionem, inquiens:

Cujus supplicio non debuit una parari
Simia, &c.

Sed neque hæc tantùm animantia, quæ his ex causis culleo insui tam latè explicuimus, parricidii scelere contaminantur, verùm phalangia, eadem prorsus impietate sunt prædita: hæc enim fœtu numeroso (quippè supra triginta interdum edita) matrem, quàm primùm orta fuerint, interimunt, interdum & patrem, quæ tamen veluti talionem rependen-

tia, demum à suis ipsa, ut Plinius *lib.* 11. *cap.* 24. & Aristoteles *lib.* 5. *c.* 27. ajunt, necantur, quod & in scorpionibus accidit, hi enim fœtum devorant, uno dempto subtilissimo, qui se matris clunibus imponendo, tutus & à morsu, & à cauda loco fiat. Qui posteà genitores supernè conficit: quasi natura impunita quoque in brutis parricidia relinquere nolit, ut supra dicti etiam auctores testantur. Plin. *d. lib.* 11. *c.* 25. Arist. *d. lib.* 5. *cap.* 26. Hyppopotami autem, seu equi fluvialis, (ut polypos interim taceam) nihilò mitior est natura; is enim soli Nilo cognitus, corio, & pilis vestitus, ut vitulus marinus, genitori quoque suo non parcit, sed in id impietatis, & imprudentiæ procedit, ut eo necato vi matrem ineat, ut ex Ammiano Solino, & aliis, Adrianus Junius *embl.* 17. & 45. commemorat, impios puniri debere, hoc elegantissimo emblemate ostendens:

Hostis colubri alter insidet sceptro
Substracta quod Nilus equi premit terga.
Domat superbos, impietque procul eat
Sceptrum æquitatis, noxiosque consumit.

CAPUT XIX.

Parricidas culleo cum animalibus inclusos in mare jactari. Hoc solemne fuisse, neque ante Constantinum in flumen dimissos. Qualiter in mare deferrentur. Ciceronis verba in dubium vocata. Accursii & aliorum opinio, qui in Modest. respons. mare pro flumine accipiunt explosa. Jurisconsultos semper propriè loquutos, fuisse aliquando parricidas bestiis, aut igni traditos. Quædam de hi pœnis.

PRogrediemur ulteriùs, & egregium novæ hujus, & inauditæ pœnæ candidatum, hoc animalium (de quibus tam latè egimus) contubernio involutum; hoc totius Averni sodalitio comitatum; in profundum præcipitemus. Certè enim priscis temporibus non nisi in mare tanti criminis reos deiici solitos argumentis evincitur necessariis. Nam & Modestinus *in d. l. pœn. de parric.* de hoc agens supplicio: *Deinde* (inquit) *in mare profundum culleus jactetur.* Et Paulus *lib.* 5. *sent. tit.* 24. *Hi etsi antea insuti culleo in mare præcipitabantur.* Et Valerius Maximus *lib.* 1. *cap.* 1. Attilium Duumvirum sacrilegii reum, qui primus hanc pœnam, posteà parricidis irrogatam, expertus est, culleo insutum in mare abjici jussum scribit. Neque enim tantum monstrum fas esse putarunt in Tiberim Romæ dejicere, & in mare licèt remotum deportari voluerunt. Unde Plautus *in Vidularia: Jube hunc insui culleo atque in altum deportari.* Et Seneca 5. *contr.* 4. *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum.* Sed & Quintilian. *declam.* 299. & cæteri fermè omnes Auctores, sicubi hujus pœnæ, maris quoque mentionem faciunt. Et Juvenal. *satyr.* 13. sæpè citatus, deduci in mare parricidam significat, dum ait:

Et deducendum corio bovis in mare.

Fiebat autem deductio, ut ex Adriani sententiis Cujacius *in parat. Cod. de his qui parent. & in oper. posthum* advertit, & nos *suprà hoc lib. cap.* 14. retulimus, imposito parricida cum culleo, & impiis animalibus, super plaustrum junctum nigris bobus. Quamvis Cicero *in orat. pro Rosc. & lib. 2. de invent.* in flumen, seu profluentem deturbari, & undis culleum vento inflatum impellentibus demum in mare deferri aperte significet, dum majores noluisse inquit parricidas *nudos in flumen dejici, ne cùm delati essent in mare, ipsum polluerent; quo cætera quæ violata sunt, expiari putantur.* Sed illud, ut constat, magis frequens, hoc rarum & fortè posterioribus temporibus antiquatum; neque enim sine causa scriptores omnes de deductione, & dejectione in mare conveniunt. Valeat ergo Accursius cum suis logomachiis, qui Modestinum *in d. l. pœna*: ubi Accurs. *& in dict. l. unic.* ideò de mari tantùm loqutum autumat, quòd ubi ille morabatur amnis non esset. Facessat iterum Accursius idem *suprà*, & qui eum sequuntur gravissimi viri, Forcatul. *dial.* 34. Covar. *in d. Clemen.* Plaz. *d. cap.* 22. mare in Modestini responso latè accipiendum esse tradentes, ita ut amnem, & quamcumque aliam aquarum congregationem comprehendam. Nam etsi hoc aliquando verum sit, ut admonet Servius in illud Virg. 1. *Æneid.*

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

Et Turneb. *lib.* 10. *advers. cap.* 11. & latè probare conetur Covarr. *suprà*, post Forcat. mihi tamen apud Jurisconsultos hæ verborum translationes non placent, qui cùm jus omne, ut Quintilian. *lib.* 12. *inst. cap.* 3. ait: *Positum sit in verborum significatione, & interpretatione, aut æqui, pravique discrimine*, semper latini sermonis puritatem, & proprietatem usque ad miraculum, ut testatur Valla *in præfat. lib.* 3. *elegan.* retinuerunt, atque ita credendum non est, fluminis mentionem sine mysterio prætermisisse: Argum. *l. item apud* §. *ait prætor, ff. de injur.* & longè minùs sub maris nomine de amni quoque tractasse. Amnis etenim Constantiniana primùm sanctione *dict. l. unic.* ubi mare vicinum non esset, parricidas excipere cœpit, ut in illis verbis osteditur: *Et ut regionis qualitas tulerit, vel in vicinum mare, vel in amnem projiciatur.*

Quæ & Justinianus *d.* §. *alia deinde*, transcripsit, & Regia lex nostra *l.* 12. *tit.* 8. *p.* 7. ita Hispano sermone donavit: *E lo lancen en la mar, ó en el rio que estoviere mas cerca de aquel logar do acaeciere.* Antea namque si proximum mare non esset, bestiis objiciebantur; idque ex Divi Adriani permissione, ut Modestinus *d. l. pœn.* scribit ne cogerentur remotissimum interdum mare requirere. Quæ pœna levior culleo censeri non debet, quoniam, qui bestiis objiciebantur, miserandum in modum eis dilaniandi, & devorandi proponebantur, diverso ab eis supplicio, qui ad bestias damnati erant, quos tantùm cum illis dimicare cogebant, ut ex Jurisconsultorum, *l. ad bestias, l. aut damnum*, §. *quicumque*, *ff. de pœnis*; responsis Budæus *in dictis ll.* Rævardus 2. *var. cap.* 14. Petrus Faber 2. *sem. cap.* 7. & alii (quidquid Cujac. *lib.* 13. *observ. cap.* 10. nullum inter has pœnas discrimen agnoscat) observant. Sed & solebant etiam parricidæ aliquando, ut ex Paulo *d. lib.* 5. *sentent. tit.* 24. colligitur, vivi comburi. Erant enim hæc inter Romanos in delictis atrocioribus supplicia. Unde Tertulianus *lib. de anima, cap.* 15. *Si cæterorum scelerum mercedem cogitemus, patibula, culleos, vivi comburia, uncos, & scopulos.*

CAPUT XX.

Parricidas monstra quædam & portenta naturæ videri. Inde meritò novæ & inusitatæ pœna damnari. Elementa communia omnium esse. His tamen parricidam justè vivum adhuc privari. Ciceronis, Quintiliani, & Ovidii in hanc rem elegantissima verba. Debere pœnas delictis esse conformes. Petri Plazæ ratio quædam, ob quam parricidæ in mare jactentur, convicta & damnata.

MOnstrosos partus ex Romuli lege, (quam refert Balduin. *ad ll. Rom. cap.* 18. ex Dionys. Halicar. *lib.* 2. & Jacob Durant. *lib.* 1. *var. cap.* 3. ubi tradit, cur in mare jactarentur) cædi sine fraude potuisse, antiquitatis monumenta testantur, quid igitur mirum, si in parricidæ perniciem, hominem si non visu & vagitu novum, *l. non sunt liberi ff. de stat. hom.* at certè contra humanæ naturæ formam, & pietatis jura grassantem, tot supplicia prudentissima Romanorum respublica cogitaverit *Portentum est*, inquit Cicer. *de orat. pro Rosc. atque monstrum certissimum, esse aliquem humana specie, & figura, qui tantum immanitate bestias vicerit, ut eos vita privet, propter quos hanc suavissimam lucem adpoxerit.* Et Minos apud Ovid. *lib.* 8. *Metamorph.* Scyllam, quæ patrem Nisum prodiderat, & perdiderat, monstrum appellat:

Certè ego non patiar Jovis in cunabula Cretem,
Qui meus est orbis, tantum contingere monstrum.

Pereant igitur hujuscemodi monstra mons, trosè, & ut Constantinus *dict. l. unic.* ait neque gladio, neque ignibus, neque alii solemni pœnæ subjugentur, sed culleo feralibus angustiis inclusa, omnium elementorum ope viva carere incipiant, & eis cœlum superstitibus, mortuis terra negetur. Et qui naturalia omnia jura violarunt, omnibus naturæ beneficiis priventur. Sed quoniam Cicer. *d. orat. pro Rosc.* graphicè, ut solet alia, pœnam hanc, & ejus imponendæ rationem depingit, ipsius verba, quamvis vulgaria, absque piaculo omitti non possunt. *Insui* (inquit) *voluerunt in culleum vivos, atque ita in flumen dejici, ô singularem sapientiam! judices, nonne videntur hunc hominem ex rerum natura ius-*

tulisse, & eripuisse, cui repentè cœlum, solem, aquam, terramque ademerunt? ut qui eum necarset, unde ipse natus esset, careret his rebus omnibus, ex quibus omnia nata esse dicuntur. Noluerunt feris corpus objicere, ne bestiis quoque quæ tantùm scelus attigissent, immanioribus uterentur: non sic nudos in flumen projicere, ne, cum delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera, quæ violata sunt, expiari putantur. Denique nihil tam vile, neque tam vulgare est, cujus partem ullam reliquerint. Etenim quid tam est commune, quam spiritus vivis? terra mortuis? mare fluctuantibus? litus ejectis? Ita vivunt dum possunt, ut ducere animam de cœlo non queant? ita moriuntur, ut eorum ossa terra non tangat: ita jactantur fluctibus, ut nunquam alluantur; ita postremò ejiciuntur, ut ne ad saxa mortui conquiescant. Hæc Cicero adolescens adhuc, magnis, ut ipse alibi *de oratore perfecto ante med.* ait, omnium clamoribus dixit: quæ licèt adolescentis appellet, non tam re, & maturitate, quàm spe & expectatione laudati, mihi suprà omnem laudem, & imitationem posita esse videntur. Quamvis nec contemnendus videatur Quintil. *in declam.* 299. qui Ciceronis sententiam, aliis verbis, sic extulit: *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant? cui statim ora, oculosque à judicio lex jussit obduci ne hunc jucundum cœli aspectum polluerent tetri oculi, cui lucem vivo, fluctuanti mare, naufrago portum, morienti terram, defuncto sepulcrum negat?* Sed & Ovid. *metam.* 8. ad eundem pœnam respiciens, item contra Syllam invehitur:

Dii te submoveant, ô nostri infamia sæcli,
Orbe tuo, tellurque ubi, ponturque negetur.

Nam etsi naturali jure, ut Consulti testantur *l.* 2. *de rerum divis.* §. *inst. eod.* communia omnium sint terra, aër, aqua profluens, mare, & per hoc litora maris, & ut Cicer. 1. *offic.* ait, ex præcepris naturalibus descendat, ne quis harum rerum usu impediatur, indèque publica munera ab Ovid. 6. *metam.* appellentur, dum Lucinam sic loquentem induxit:

Quid prohibetis aquas? usus communis aquarum est,
Nec solem proprium, natura, nec aëra fecit
Nec tenues undas, ad publica munera veni.

Et quorumdam Imperator. immoderata cupiditas meritò à Cujac. *lib.* 10. *observ. cap.* 7. execretur, qui pro aëre, pro sole, & pro umbra, vectigalia à subditis exigebant. Attamen parricidæ beari naturæ muneribus non debuerunt, qui ipsam naturam adeò immani scelere violarunt. Ita advertit solus Monticulus *in d.* §. 1. *num.* 3. cùm non debeat quis eo jure uti, quod nisus extitit impugnare, *l. Papin.* §. *meminisse, de inoffic. test.* & ut sapienter Tullius *lib.* 3. *de legib.* scripsit, noxiæ parem esse pœnam oporteat, ut in suo quisque vitio plectatur, & vis capite, avaritia mulcta, honoris cupiditas ignominia, & parentum, id est naturæ violatio naturalium omnium bonorum privatione sanciatur. Nimirum quia, ut rectè Philo Judæus *in tit. de præmiis & pœna*: cum Menoch. *q.* 90. *de arbitr. num.* 38. *Inepti sunt Nomothetæ, qui non aquas pro dignitate cujusq. flagitii animadversiones statuunt, qui vi pecuniam, vulneri infamiam, cædi exilium, furto vincula minitantur.* Quasi disparia illa dissentaneaque suppliciorum genera, benè moratæ atque institutæ civitati parùm conveniant, ut doctè Guill. Forner. *lib.* 1. *select. cap.* 15. advertit. Quo fit ut decumano errore lapsus videatur: Petr. Plaza *in epit. delict. cap.* 22. *num.* 8. qui dum pius nimio sibi sapere judicat, Ciceronis, quam scripsimus, ratione neglecta, aliam ex suo Marte commentus, autumat, parricidam ideò culleo involutum in mare deduci, ut ad rerum principia redeat, quæ patrem impia manu violare ausus est. Nempè quod aqua, ut ex Taletis Milesii sententia, Cicer. *lib.* 1. *de nat. Deor.* & Plut. *lib.* 2. *de placit. phil. c.* 3. Vitruv. *lib.* 2. *c.* 2. scripsere, rerum omnium principium sit; unde Ausonius *in sep. sap. ludo.*

Milesius Thales aquam qui principem
Rebus creandis dixit.

Tradit plura alia Tiraquel. *de nobil. cap.* 31. *num.* 586. Sed in hunc, ut in alios nostri juris auctores, equidem illud Terent, *in proœmio Andriæ*, existimo convenire:

Faciunt intelligendo, ut nihil intelligant.

Nam, ut aliquid ejus rarìo concluderet, illud potius esse debebat, privari parricidas aquæ rerum omnium principio, quod ipsi, genitores à quibus vivendi initium accepissent, inmaniter interfecerint.

CAPUT XXI.

Parricidas, ut Cicero ait, ideò nudos in mare non dejici, ne ipsum, quo reliqua expiari solent, polluerent. Ratio hæc difficilis reddita. Nec à Callo Rhodigino aut aliis satis percepta. Aquæ fluviali leviora, graviora crimina mari expiari solere latè probatum. Aquæ benedictæ apud nos in templorum ostiis origo. De expiationibus veterum plura. Parricidii crimen nullam apud Gentiles expiationem admisisse. Hoc cum illustriss. Cardin. Baronio defensum, & necessariis argumentis evictum.

ILlud planè mirùm videri potest, quod in superiori capite ex Cicerone retulimus, noluisse parricidas nudos in flumen projicere, ne, cùm delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera, quæ violata sunt, expiari putantur. Nam ut à justis, vel coactis cædibus, aliisque levioribus peccatis, & sordibus fluvialibus, lustralibúsque aquis purgatio, & expiatio fieri solebat, ut latè Macrobius *lib.* 3. *saturn. cap.* 1. adnotavit, & ex Suida, & aliis ostendit Tiraquel. *de nobil. cap.* 31. *ex num.* 558. & Petrus Greg. *lib.* 36. *Syntag. cap.* 21.

in

in princ. & ex Virgilio 2. *Æneid.* constat, apud quem Æneas violatum cùm se nosset, & multa cæde polutum, sic ait:

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

Et alibi 6. *Æneid.* (quem ex hoc ritu explicat Turneb. *lib.* 11. *advers. cap.* 21.)

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

Et ex Ovid. 2. *Fastor.* qui ad hoc etiam alludit in Fastis:

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

Quem ritum etiam in veteri lege fuisse usitatum ex Numeris *cap.* 19. constat: *Et non est aqua lustrationis adspersus.* Exque eo, ut doctissimi viri tradunt: Joan. Steph. Durant. *lib.* 1. *de ritib. Eccles. cap.* 21. Tiraq. *suprà*, sancta Ecclesia aquæ benedictæ, quâ à venialibus saltem admissis purificamur, piissimum morem mutuata videtur, & in ostiis templorum vasa eam habentia collocari constituit. Quod & olim fieri solitum, ex Hippocrate *in lib. de morbo sacro*, colligitur. & ex D. Isidoro *lib.* 15. *etym. c.* 14. dum ait: *Delubrum veteres dicebant templa fontes habentia, quibus ante ingressum deluebantur, & appellata delubra à deluendo.* Ita marinis aquis, omnium scelerum purgatio, & purificatio fieri credebatur.

Unde apud Euripidem *in Taur.* Iphigenia Orestem materna cæde pollutum, aqua marina lustrare, atque expiare vult, hanc addens sententiam:

Cuncta mortalium mala prorsus abluit mare.

Et Aristophanis, atque Homeri interpretes passim hujus moris, ut Cælius *lib.* 11. *antiq. lect. cap.* 22. (Vide adagium mare proluit omnia mortalium mala) retulit, meminerunt tradentes, *mari solere expiari pollutos.* Et verò inter varias expiationum formas, quas Græci, & Romani usurpabant, & novissimè Antonius Clarus Sylvius *in ll.* 12. *tab. cap.* 14. & melius Jacob. Durant. Casell. *lib.* 2. *obser. cap.* 1. & 2. & *lib.* 1. *cap.* 3. latè prosequuntur, nulla frequentior, aut Diis gratior, quàm ea, quæ per mare fiebat, reperiebatur. Quam ob causam *mare expiatorium* appellat Eustathius *ad Homer. Iliad. A*, illud in quod Græci, Agamenonis jussu, pestis purgamenta jecerunt. Unde Lactantius *lib.* 5. *divin. inst. cap.* 20. *Et se plè* (inquit) *sacrificasse opinantur, si cutem laverint, tanquam libidines intra pectus inclusas ulli amnes abluant, aut ulla maria purificent.* Sed & solebat in piacularem quamdam hostiam, omne malum à muliere, quæ *Expiatrix sacerdos*, ut Festus scribit *de verb. sign. lib.* 14. *in Piatrix*, dicebatur concipi, & vel tota, vel priùs igne combusta, ejus cineres in mare projici, ut nihil ex invisa hostia superesset, & unius corporis vice omnium expiatio peragereturr. Quod ex Lycophrone, & allis elegantissimè Joanes Zetzes *hist.* 23. *chiliad.* 5. enartat, cujus verba doctissimus Franciscus Sanctius Brocensis *paradoxe.* 1. vir Græcè, & Latinè impensè doctus, & ingenti hujus Academiæ Salmant. clade, nobis ereptus, jam pridem Latina reddidit, ex eis, quid hæc vox *Anathema significet*, explicare contendens. Quæ cùm ita se habeant, meritò Ciceronis locus ambiguus à Cælio *dict. c.* 22. reputatur, & in quo non pauci sint frontem corrigaturi. Qui tumen licèt de expiationis ritu nonnulla retulerit, non tamen usquequaque difficultatem explicuisse mihi videtur; cùm adhuc magis dubitare quis possit, cur cùm omnia crimina mare purgaret, parricidæ tamen contactu ipsum pollui scripserit Cicero. Quare existimo summum illum eloquentiæ parentem, luculenta illa hyperbole detestandum parricidii crimen detestabilius reddere voluisse, quod mare potiùs polluere, quàm marinis fluctibus elui posset; & suprà omnem expiationem esse videtur, non secus ac Carullus *epig.* 75. ad Gellium de prophano quodam & incesto, simili loquendi genere usus scribit:

Quid facit is, patruum qui non sinit esse maritum,
Ecquid scit, quantum suspiciat scelcris?
Suscepit ô Gelli, quantum non ultima Tethys,
Nec genitor, Nympharum abluit Oceanus.

Et Seneca Tragœdus, apud quem Hippolitus à noverca flagitatus ad incestum, sic exclamat:

Quis eluet me Tanais, aut quæ barbaris
Maoris undis pontico incumbens mari?
Non ipse toto magnus Oceano pater
Tantum expiari scelerit.

Aut certè citra hyperbolem ostendisse, tantam esse hujus facinoris diritatem, ut licèt cætera crimina mari expiari solerent, ipsum tamen reverà nullam purgationem admitteret. Nam etsi legamus Herculem post interfectos à se filios sacris Eleusinæ Cereris expiatum, quibus Græci ut Sozomenus *lib. hist. Eccles. cap.* 5. refert nihil non lustrabile crediderunt; id tamen non omninò verum videtur, cùm ex Julio Hygino *fab. cap.* 31. & 32. contrarium appareat; & ut in Hercule reciperetur; qui furore correptus immissa in eum à Junone insania, nesciens illud facinus perpetravit, qui tamen sciens & volens parricidium commisisset, omni expiatione caruisse, ut Cicero innuit, dicendus est. Quod & ex Sueton. corroboro, qui ita habet in Nerone *cap.* 34. *Sæpè confessus agitari se materna specie verberibus furiarum, ac tædis ardentibus; quin & facto per Magos sacro evocare manes, & exorare tentavit: Peregrinatione quidem Græciæ, Eleusiniis sacris, quorum initiatione impii & sceterati voce præconis submoverentur, interesse non ausus est.* Quæ cùm dicat Sueton. planè significatur, nullas fuisse penes Gentiles expiationes, quibus haud dubiè, ut ea quæ patiebatur à se averteret Nero, non caruisset. Sed & hoc magis apertum redditur, ex eo, quod de Constantino Imperatore, *infrà lib.* 2. *cap.* 11. trademus, qui cùm ad commissi parricidii scelus expurgandum remedium quæreret, tandem à Sopatro Platonico Philosopho, & aliis accepit, nullam reliquam esse tanti facinoris expiationem, atque ita paulò post, veræ religionis initiis, & lustrali Baptismate, ut Zozimus *hist. lib.* 2. commemorat, expiatus est. Et ut magis nostra nobis constet oratio, hæc opinio satis supradictis testimoniis probata, censeri debet utique probabilior, quòd placuerit etiam Illustriss. & Reverendissim. Cardinal. Baronio *tom.* 3. *annal. ann. Christi* 324. viro & eruditionis & pietatis ergo admirando, cujus hæc sola laus esse potest, quod omni laudatione major esse videatur. Neque adversatur quod Trozenii, ut Pausanias *in Corinthiacis lib.* 2. refert Orestem à cæde matris expiaverunt, & piacula non longè à lapide, in quo purgatio facta est, defoderunt, quo in loco laurum quamdam enatam tradit, quæ adhuc vires conspicitur: Constat namque, hanc expiationem nihil fuisse, cùm Orestes non ideò minus post illam furiis, & spectris fuerit agitatus, quousque in Aræopago Deorum sententiis, ut inferiùs commodius dicetur *lib.* 2. *cap.* 18. fuit absolutus. Accedit his, Ixionem (ut fabulæ narrant) ob socerum fraude peremptum, nunquam à Diis, vel ab hominibus lustrationem impetrare potuisse, quousque cùm diu incertus vagaretur, Jupiter illius misertus, in cœlum assumptum, expiavit.

CAPUT XXII.

Sepulturam parricidæ negari multis, & juris & bonarum literarum argumentis, & exemplis ostenditur. Sepulturam humanitatis ratione hominibus debitam, sæpè ob criminum atrocitatem prohibitam. Hanc pœnam gravissimam judicari. Plura de sepultura honore & cura. Hanc etiam in animalibus reperiri. Pius Melchiadis in patrem affectus. Qui olim more majorum sepultura interdicti. Parricidas cùm parentes occidant, jure terra omnium matre privari.

AQua igitur, & cœlo privabatur parricida. Cœlum cùm dicimus, aërem intelligimus, quem cœli nomine sæpe signari apertius est, quàm ut nostra indigeat adprobatione; præsertim cùm latè Brissonius, Pratejus, Hotom. & Scardus *de verb. jur. in cœlum*, præstiterint, & notaverit Servius in illud Virg. 1. *Georg.*

Et varium cœli prædicere morem.

Et ex adductis Cicer. *in d. orat. pro Rosc.* & Justiniani *in d. §. alia deinde*, testimoniis, in quibus aëris, cœli, & spiritus promiscua est appellatio, manifestè probetur. Sed neque minus terra interdicti videntur: quam neque vivi tangere, nec mortui ad sepulturam possunt. *Terra enim* (ut Apollonius apud Philo, *lib.* 1. *cap.* 12. ait) *communis omnium mater est, propterea quod justa*; unde merito impiis, & injustis hominibus denegatur. Constant. *in d. l. unic.* & Justin. *supr. ibi: terra mortuo auferatur*; & ut ait Cicer. *ita moriuntur, ut eorum ossa terram non tangant.* Quamobrem verissimum censeo commune omnium Doctorum judicium, qui parricidarum cadavera sepulturæ tradenda non esse docuerunt: Baldus & Salicet. *d. l. unic.* Covarr. *d. Clem. num.* 12. Greg. *in d. l.* 12. *verb. en la mar*: Carret. *in praxi, §. homic. n.* 147. Anton. Gom. 3. *tom. c.* 3. *n.* 3. Plaz. *d. c.* 22. *n.* 9. Jacob. Durant. Casellius, *lib.* 2. *obser. cap.* 3. neque minus veram Joan. Baptistæ Asinii *in l. quod si nulla, n.* 10. *de relig.* & Jacob. Menoch. *de arbitr. cas.* 387. *numer.* 30. sententiam, qui parricidæ sepulturam, absque pœna legibus præfinita, *l. fin. de sepulc. viol.* impediri, & violari posse, testantur. Nam ut rectè Quintil. *decl.* 299.

Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant?

Cuique ipsa omnium parens terra, ut parentum occisori reluctari censetur? Quod & Græco quodam in matris occisorem epigrammate quod Latinum, fecit Covarr. *ubi supr.* his verbis ostenditur:

Ne repelias hoc cadaver, tit enim cibus & rapinæ canibus,
Nam omnium mater terra, non recipit matricidam.

Et exemplo non caret. Nam ut refert Agathias *lib.* 2. cùm Damascius, Syrius, Simplicius, & alii docti viri convenissent, ut in Persiam ad videndum Cosroem Regem una abirent, in reditu inhumatum cadaver in agro invenerunt; quod cum inhumanitatem Persarum detestati, sepulturæ mandassent. Noctu unus ex eo comitatu, obversari sibi senis & venerandi hominis speciem vidit, dicentis: Noli inhumatum corpus humare, permitte canibus lacerandum, terra, universorum mater, matris corruptorem hominem non recipit. Ille expergefactus allis somnium exposuit, & mane regressi in illum agrum, corpus nudum viderunt in campi superficie jacere.

Accedit his, quòd licèt sepultura humanitatis ratione, naturali & divino jure etiam hostibus debeatur, ut ex Sophocle, Aristot. & Dione Chrysostomo eruditè admodum Petrus Faber. *lib.* 2. *semest. cap.* 1. & *lib.* 3. *c.* 13. scripsit; unde Vibulenus quidam Gregarius miles ad Blæsum, qui fratrem ejus jugulaverat; ita apud Tacitum *lib.* 1. *ann.* inquit: *Responde Blæse, ubi cadaver abjeceris? ne hostes quidem sepulturam invident.* At ubi propter alicujus maleficii acerbitatem augeri pœnam oportet, & reliquis terrorem injicere, punitorum cadavera, justè, ut Covarr. *lib.* 2. *var. cap.* 1. *n.* 11. Menoch. *ubi supr. n.* 32. Guillel. Bened. *in cap. Raim. verb. mortuo, el* 1. notant, inhumata relinqui

qui possunt. Quinimò ex Romanorum more id fuit, ut hostes publicos, aut qui hostium loco essent, ut putà proscriptos, perduelles, suspendiosos, aliósque facinorosos homines, quorum pœna ad exemplum aliorum pertinebat, aliis suppliciis affectas, honore sepulturæ, luctuque adfinium prohiberent, ideoque in Gemoniis gradibus abjectos unco in Tyberim traherent, ut Justus Lipsius in illud Taciti notat *in Tacit. 6. annal. & Quia damnati publicatis bonis sepultura prohibebantur*: ubi etiam Jacob. Durant. *lib. 1. var. c.3.* & ex Suetonio *in Tiber. cap.16.* colligitur: *interdictum* (inquit) *ne capite damnatos propinqui lugerent. Nemo punitorum non in Gemonias abjectus, uncoque tractus.* Et ex Ulpiani, *in l. liberorum* 10. *§. non solent de his qui not. inf.* & Marcelli responsis *in l. minim. 35. de relig.* cum Dur. Casell. *d. lib. 2. cap. 3.* quibus non solere lugeri traditur, *Hostes, vel perduellionis damnatos, nec suspendiosos, nec qui contra parentes venerint, vel manus sibi intulerint, non tædio vitæ, sed mala conscientia.* Unde, *aliquis* (inquit Quintil. *declam. 337.*) *metu judicii mori vult, dignus est qui insepultus abjiciatur. Aliquis conscientia turpis alicujus flagitii admissi priùs quàm prodatur, mori vult: dignus est qui insepultus abjiciatur.* Et Posth. Junior declam. 5. *Equidem judices, ut sentio, neminem mortalium favere hominis sepulturæ non convenit, quia una res est, cùm exemplum ad omnes pertineat: ideòque non nisi ab ultimo parricidio exigitur pœna trans hominem.* Quò etiam respiciens Egesippus *lib. 3. cap.* 17. rationem hujus rei reddit, quæ maximè superioribus convenit, *quia dignum est* (ait) *ut qui patris imperium non expectaverunt, priventur quasi matris gremio terræ sepulchro.* Neque putaverit quispiam hoc, quod ultimo loco in parricidæ pœnam inductum tradidimus, ut sepulturæ honore privetur, parum severitatis habere: nam etsi Diogenes Cynicus sepulturæ curam Theonino dente momorderit, ut Laer. *in vita Diog.* & Ælian. *var. hist. lib. 7. cap.* 14. scribunt, & sint nonnulli, quos nec suppliciorum tormenta moveant, nec mortis ignominiosæ infamia, vel funeris privatio tangat; tamen, ut ait Tertull. *lib. de testim. anim. Omnibus ferè ingenita est famæ post mortem cupido.* Et rectè Plinius *in proœm lib. 7.* inter reliqua quæ natura ipsa, hominibus insita tradit, sepulturæ curam connumerat. Et Pompon. Jurisconsultus, *in l. quod si nulla 28. ff. de religios. Injuria virum videri affici* (ait) *si ejus uxor maneat insepulta.* Et jure optimo laudatur à Modestino *in l. quidam in suo ff. d. cond. instit.* hæres, qui testatoris, quantumvis id testamento jubentis, reliquias in mare non projecit, sed in memoriam humanæ conditionis sepelivit. Unde Athenienses de sepultura, ut Diod. *lib.* 11. refert, priùs quàm pugnam capesserent cogitabant. Apud quos etiam summis, ut Valerius Maximus *lib. 5. c. 3.* & Æmil. Prob. *in vit. ejusdem Cymonis*: ubi alia refert de eximia ejus pietate, docet, laudibus Cymon celebratus fuit, qui, ut patèt Melchiades in carcere mortuus, sepeliretur, voluntariis se vinculis mancipavit. Neque aliorsum Asychis Ægypti Rex legem promulgavit, ne alitet pecuniam sumere mutuam liceret, quàm si debitores patrum cadavera pignori obligarent. Eadem lege cavens, ut si debitor æri alieno non satisfaceret, fas non esset eum sepeliri, neque in paterno, neque in ullo alio sepulchro, ut ex Herodoto & Diod. *lib. 2.* Annæus Robertus *lib. 2. rerum judic. cap. 6.* recenset, & Petrus Gregorius *in prælud. jur. civil. lib. 2. cap.* 44. & Mantua *in Enchirid. c. 226.* plura alia in eamdem rem diligentissimè & non immeritò formicarum pietatem commendans, quæ velut istius juris participes sese, ut Plin. *lib. 11. c.* 30. & Plutarc. *in lib. utr. anim. plus rat. hab.* & Ælian. *de Delphinib. lib. 12. de anim. c. 6.* referunt, inter se sepeliunt mortuas, quæ vel solæ ad suadendam humationis curam sufficere queunt. Quam naturali affectu, & humanitatis instinctu, non solum erga nosmetipsos optare, sed & ignoris etiam hominibus cognatione, quam internos natura instituit, ut Florentinus *in l. ut vim, de just. & jur.* ait, ad id impellente, terram sepeliendi causa injicere, eleganter Quintilianus *decl. 5.* sic inquiens admonuit. *Hinc & ille venit affectus, quod ignotis cadaveribus humum congerimus: & inseptum quodlibet corpus nulla festinatio tam rapida transcurrit, ut non quantulocumque veneretur aggestu.* Et *declam. 6. Cadaver* (inquit) *ab incursu avium, ferarumque tantum miserantium corona custodit. Convenerunt etiam alieni plorantes, totus in spectaculum populus effusus est: & ignoto quoque corpori publica humanitas quasi quasdam fecit exequias.* Quò etiam spectat illud Petronii *in satyr.* ubi idem humanitatis vocabulum de sepultura loquens usurpavit. *Vel si voluerit misericors ad idem litus expellere, aut prætereuntis aliquis tranlatitia humanitate lapidavit, aut quod ultimum est, iratis etiam fluctibus misericors arena componet.* Et elegantissima verba Casiodori, lib. 2. epist. 22. *Insatiabilis quippè fletus est, qui humanis non sinitur corporibus interesse, dum semper se reum judicat, qui cineribus justa non præstat.* Et paulo post, *dicendum est, quod hoc ipso admoneor exemplo in honorem pietatis etiam damnati sepeliuntur.* Quibus omnibus privati parricidæ, ita culleo insuti jactantur, ut neque inveniant litus ejecti, neque ad saxa quidem mortui conquiescant, & ut Cicero *2. de Il.* dixit, *Non solum vita cruciati atque dedecore, verùm sepultura, & justis exequiarum careant*: atque adeo perpetua quodammodo requie priventur, quam nunquam consequi insepultos, Romani putabant. Vide Virg. *6. Æneid.* Tertul. *de anim.* & Jacobum Durant. Casel. *2. var. cap. 2. in fin. & cap. 3.* ubi plura eleganter tradit de his quibus sepultura prohibebatur.

CA-

CAPUT XXIII.

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

SEd quoniam tempus, ut in aliis, ita & in legibus, & in eis præcipuè, quæ ad maleficiorum punitionem spectant, plurimum potest: Videndum est nunc, an & quatenus hodierna praxis hanc cullei pœnam, & (quam laboriosa adeò, & ni fallor non inepta commentatione exposuimus) usu recipiat: Nam oportet, ut de Aristone dicebat Plinius *lib. 8. epist.* juxta expositionem quam contra Cujac. tradit Robert. *lib. 3. animad. cap. 22. Sic antiqua jura ut recentia, sic rara ut assidua tractare.* Quoniam ut Justinianus Imperator *in prin. Inst. de satisd.* ait: *Omnia apertius à quotidiano judiciorum usu ipsis rerum documentis apparent.* Et in supplicils irrogandis cùm omnia ferè sibi judices tribuant, & non tam ex legum præscripto, quàm ex propriis animi motibus, & arbitriis procedant, (Pœnas autem omnes hodie arbitrarias esse, tradit Alciatus *in l. potestatis de verb. sig.* Menoch. *de arbitr. quæst. 14.* & alibi passim. Vicent. Cabotius *lib. 2. variar. cap. 6.*) me Herculè, ut Quintilianus *lib. 12. cap. 6.* quem & alia in hanc rem refert Pinel. *in 2. part. l. 2. de rescind. cap. 4. num. 2.* inquit, *Quamtumlibet secreta studia contulerint, est tamen alia fori lux, alia veri facies; plusque si separes, usus sine doctrina, quàm citra usum doctrina valebit.* Et quidem antiquam hanc parricidii pœnam ab aula recessisse, Salic. & Baldus *in d. l. unic. C. de his qui parent.* seriò affirmarunt, quorum illè, decapitatos sepultura privari: hic, canibus comedendos abjici eos docet qui parricidii scelus admiserint. Nec dissentiunt Anania *in cap. 1. de his qui liber.* & Ludovicus Carrerius, *in prax. §. homicid. ver. 9. num. 36.* qui cullei pœnam nusquam se vidisse fatentur. Et Petrus Gregorius *d. lib. 36. Syntag. cap. 24. num. fin.* Oinot. *d. §. alia numer. 8.* Tholosæ quidem, & alibi in Gallia, & Germania hujus criminis reos, vel securi percuti, vel furca suspendi asserunt, nec se arbitrari cullei supplicium hodie usquam terrarum praxi servari. Thomas quoque Grammaticus, *ad Constit. fol. 121. col. 1. num. 10.* idem Neapolitano in regno usu recipi, tradit: & Julius Clarus *lib. 5. recept. §. parr. num. 5.* relatis pluribus qui antiquam pœnam abolitam esse docuerunt, scribit, apud Mediolanenses, parricidas ordinariam homicidii pœnam juxta delinquentis qualitatem subire & alios in furcam agi, alios jugulo feriri, & trahi ad equi caudam alligatos, tolere, numquam tamen Ecclesiastica sepultura privari. Alii (Tib. Dec. *in criminal. lib. 9. c. 16. ex n. 18.*) alia tradunt. Sed nimirum suus cuique nedum nationi verùm & homini mos est, nec voto, ut dixit Persius *satyr. 5.* vivitur uno. Nos nostræ Hispaniæ praxim subdemus, ne cuiquam fortè supradicti auctores imponant, qui apud nos parricidas canibus laniandos dari scripserunt, laudato in eam rem Petro Plaza *in epist. del. cap. 22. num. 8.* Hispano juris doctore, qui tamen si attentè legatur nihil tale commentus reperiretur. Apud nos igitur septempartiris legibus (quas, ut Cicero *lib. 1. de orat.* eas, quæ in duodecim tabulas à Decem viris relatæ sunt, fontes legum bibliothecas omnium Philosophorum, & Themidos ipsius vera responsa, fremant omnes licet, possumus appellare) Constantiniana sanctio *in d. l. unic. Cod. de his qui parent*, ad verbum transcripta, *in d. l. 12. tit. 8. partit. 7.* quotidiana (heu dolor!) praxi observatur, ut & experientia dicimus, & Gregorius Lopez, *in d. l. par.* Antonius Gomezius, *tom. 3. c. 3 num. 3.* Petrus Plaza, *d. c. 22.* & D. Joannes Vela (vir apprimè doctus, & immaturo fato nobis ereptus) *de pœnis delict. cap. 27.* scriptum relinquere. Quod & Julius Clarus *suprà* se dum in Hispania esset, vidisse fatetur, ea tamen adhibita differentia (quam dicti quoque auctores observant) quòd parricidæ, priùs quàm culleo insuantur cervices laqueo franguntur. Rarò enim in Hispania mortis supplicia, quæ longis eruciatibus, & morosis dolotibus vitam adimunt, inponuntur: ne reis, quibus eo in casu mors (ut alias Impp. *in l. quisquis, C. ad legem Jul. majest.* dixerunt) *Solatium esset & vitæ supplicium*, impium aliquid in Deum effundendi, aut etiam desperandi occasio præbeatur. Nam ut ait Senec. *lib. 2. de benef. Atrocissima crudelitas est, quæ trahit pœnam: Et misericordiæ genus est citò occidere, quia tormentum ultimum finem sui secum affert, quod antecedit tempus maxima venturi supplicii pars est.* Quod intelligens Tiberius, ut Suet. inquit *c. 61. Mori volentibus vim adhibebat vivendi, nam mortem leve supplicium putabat, & precanti cuidam pœnæ maturitatem respondit: nondum tecum in gratiam redii.* Unde suffocati priùs, ignibus dari, sagittis impeti, in frusta secari, culleo insui, aut similes alias pœnas, quæ in aliorum terrorem constituuntur, perpeti solent, ut & notant Doctores, & nostrarum legum verbis exprimitur: Greg. Lopez *sup. verb. en la mari. lex. 10. tit. 21. lib. 8. recopil. 45. tit. 23. lib. 8. recop.* vide aliqua apud Petrum Fabr. *lib. 3. semest. cap. 8. in princip.* Verùm licèt hoc nullus ex supradictis advertat, arbitror in eo etiam juris communis pœnam usu hodierno immutatam, quòd parricidæ non culleo, sed dollo frequentius cluduntur: Et quidquid nostra lex priùs eos verberari debere illis verbis exprimant. *Que este atal que fizo esta enemiga, que sea azotado publicamente ante todos*, adhuc tamen verberibus neutiquam afficiuntur. Sed neque sepultura privantur, nam licèt ut legis forma servetur, deturbari in flumina, inibique, usque ad primam noctis vigiliam relinqui soleant: postea

tamen, vel à cognatis, vel à Libitinariis, quibus sepelire punitorum cadavera curæ est, Ecclesiastica sepultura donantur. Quod licèt contra leges ut diximus sit, judices tamen conniventibus oculis pati, & usu etiam in impios receptam pietatem impedire non debent. Nam ut optimè quodam loco Ambrosius *lib. 1. offic. cap. 28.* scribit: *Nemo potest indignari, quia humandis fidelium reliquiis spatia relaxata sunt, nemo potest dolere, quia in sepulturis Christianorum requies defunctorum est.*

Jure autem canonico clericus hujus criminis reus deponi debet, & depositus in perpetuum carcerem trudi, secularis curiæ traditione cessante, ut contra plures, Marian. Socin. *in cap. 1. de his qui lib.* Bernard. Diez, *in prax. cap. 96.* Plaza *d. cap. 22. n. 43.* Vel. *d. c. 27. n. 10. libr. 7. crimin. cap. 6. num. 19.* qui etiam degradandos ait, resolvunt. Nam & si civiles leges carceris pœnam nequaquam admiserint, *l. incredibile, C. de pœnis, leg. mandatis, ff. eod. leg. 2. C. de exact. lib. 12.* quia Ulpian. teste, *in l. 8. §. solent. ff. de pœnis* (vide quæ tradit de interdictis pœnis Cujac. *lib. 34. obs. c. 14. & de hac carceris histor. fori Rom. lib. 5. c. 14.*) *Carcer non ad puniendos, sed ad continendos homines haberi debet.* Pontifices tamen, dum pudori, & verecundiæ clericorum prospiciunt, & eorum delicta puniri potiùs volunt, quàm publicari, hoc supplicii genus, ut latè Bartol. *in l. imperium, num. 8. de juris. omnium jud.* Menoch. *de arb. quæst. 89. & cas. 305.* Simanc. *in catol. inst. tit. 17.* & Gometius *tom. 3. c. 9. num. 6.* animadvertunt, frequenter usurpant. Quod non est cur alicui leve videatur. Quid est enim gravius, quàm esse inter homines, & hominum carere consortio? Et ita vivere, ut liberi spiritus fruendi facultas non sit? & in mala mansione (ita enim carcer, ut Fornerius *lib. 2. select. capit. 1. videl. hi qui. 4. C. de apostat.* ostendit, interdum dicitur) vitæ exitum expectare. Laici quoque secundùm Pontificias sanctiones, parricidii crimen in foro pœnitentiali, carceris tædio, & aliis modis luere solent, qui latè in ipsis constitutionibus recensentur, *tex. in c. 1. & 2. de his qui lib. occid. in c. latorem, 33. quæst. 2.* sanguinis enim pœna pro nullo crimine Jure Canonico infligitur, ut jam pridem Ludovicus Romanus *singul. 688.* admonuit. Neque carceris pœna mitior illa videtur, nam ut eleganter, Magnus Aurelius Cassiodorus *lib. 11. variar. in form. indult.* scribit. *Carcer est cella gemituum, tristitiæ domus, apud superos Plutonis hospitium, locus perpetua nocte cæcatus; in quo non unum tormentum sustinet reus, qui antequam incurrat necis exitus à superis probatur abscisus. Primum fœdor illic collega catenarum, abominabili mœrore discruciat: auditum alieni gemitus & lamenta conturbant: gustum jejunia longa debilitant: tactum pondera prementia defatigant: lumina diutius tenebris obtusa torpescunt. Non est unum clausis exitium, multifaria morte perimitur, qui carceris squallore torquetur.* Unde non injustè Imperatores Theodosius, & Honorius Augusti *in l. omnes, 23. Cod. de pœn.* in exilium damnatos, si carceris custodia exilii metas implesse deprehensi fuerint, non esse ampliùs in exilium ire cogendos scribunt. *Sit enim satis* (inquiunt) *immensorum cruciatuum semel luisse supplicia, nec qui diù privati sunt auræ communis haustu, & lucis aspectu, non intra breve spatium catenarum ponderibus prægravati, etiam exilii pœnam sustinere iterum compellantur.* Et Modestinus Juris consultus, *l. si diutino 25. ff. de pœnis* hoc idem ob oculos habens, aliquatenus ejus pœnam sublevandam admonet, qui diutino tempore in reatu fuerit, id est in carcere, & misero, tristique, ac lugubri reorum statu, ut Duaren. *1. disp. c. 19.* Alciatus, *2. parerg. cap. 10.* Ferrandus *1. expl. c. 49.* Joannes Corrasius, *lib. 2. misc. c. 20.* Rainaldus, Corsus & alii *lib. 1. indag. cap. 19.* Eduar. Caldeira *lib. 3. var. cap. 2.* interpretantur, non ut Accursius *in tad. l. si diutino*: ubi omnes Decius *cons. 535.* M. Mant. *in Glossar. 1. part. cap. 33.* & alii ex antiquioribus minùs rectè putarunt, qui aliquibus retro temporibus delictum commisisse reperti fuerint. Quis enim eorum non miserearur, quibus ex vinculis causam dicentibus incertus judicii eventus assiduum tremorem, & legitimum sæpe metum incussit? *Video* (inquit Calpurnius Flaccus *declam. 4.*) *carcerem publicum, saxis ingentibus structum, angustis foraminibus tenuem lucis umbram recipientem. In hunc conjecti robur Tullianum prospiciunt, & quoties jacentes ferrati portis stridor excitat exanimantur, & alienum supplicium aspectando suum discunt.* Sed ut filum sermonis nostri repetamus, Pontificum quoque jure *c. 1. & sequen. de his qui lib. occid. c. latorem, 33. quæst. 2.* (vide Bernar. Diez *in prax. cap. 99.*) tam filiis qui parentibus, quàm parentibus qui filiis necem intulerint, salutares aliæ pœnitentiæ imponuntur, quæ ex ipsis decretis facilè colligi possunt.

LIBER SECUNDUS.

DE PERSONIS, QUÆ PARRICIDII tenentur, & cullei supplicio plectuntur.

CAPUT PRIMUM.

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

EXposui superiori libro, qua potui maxima diligentia, quæ in parricidarum supplicio, ut in Sileno quodam Alcibiadis, latebant mysteria; & rem ab omnibus tere neglectam, & à paucis, aut à nemine (quod præfiscinè dixerim) intellectam, ex ignorantiæ tenebris & (ut ita loquar) mancipio, & captivitate, in lucem asserui, & quodam veluti postliminio in pristinum honorem, & dignitatem restitui. Nunc autem cum novus nos, erga personas, quibus hoc supplicium irrogandum est, labor maneat: Et tot hujus (ut ita dixerim) Hidræ capitibus amputatis, alia subinde nascantur, & pullulent; ingenuè (ut Titi Livii *initio decad. 4.* verba detorqueam) illud mihi accidisse fateor, *quod is qui proximis litori vadis inducti mare pedibus ingrediuntur; quidquid enim progredior, in vastiorem me altitudinem invehi video, & crescere pene opus, quod prima quæque perficiendo minuì videbatur.* Sed pergam nihilominus, nec terga vertam, & annuente Deo, quod restat iter, invium licèt, & nullius antea tritum pede, conficiam: multis, ut hucusque fecimus, Jurisconsultorum, & bonorum auctorum locis, sicubi tractationis ordo poposcerit, in medium adductis. Sycophantis enim istis laqueum mandamus, qui ubi non omnia Bartolos, Baldos, & similes personant, aut ubi aliquem bonis literis tinctum conspiciunt, illico rident, & respuunt, & ad Grammaticorum pulpita relegandum dijudicant; quasi non liceat, mansuetiores musas severioribus copulare, & ex illarum viridariis, & hortulis flosculos aliquando decerpere, quibus possimus nostri juris responsa condecorare. Sed verò altas habet hoc malum radices, & quas evellere mearum virium non sit, cùm id nec robustissimi quidem Milones, licèt in eo oppidò desudaverint, præstare potuerint, Erasm. *apoph. 42. lib. 8.* Alex. ab Alex. *3. genial. c. 14.* Duar. *in orat. de disc. docendoque jure*, Pet. Fab. *2. sem. cap. 2.* Nam ut rectè Sidonius Apoll. *lib. 7. epist. 13. Idiotarum est, sicut facilè convinci, ita difficilè compesci*: Et non minus rectè Terentius *in Adelph.*

Homine imperito nihil quidquam injustiùs,
Qui, niti quod ipse facit, nihil rectum putat.

Ergo, ut his relictis (ne videar Andabatarum morem aerem ferire, aut cum larvis luctari) operi manum admoveam parricidii pœna, ut & leges & ipsum delicti nomen ostendunt, liberis primo loco infligenda est, qui impia manu parentum fata properaverint, ita enim apud Constant. *d. l. unic.* & Justin. *d. §. alia deinde*, legendum est, ut docti viri jam observarunt, non ut vulgati habent codices *præparaverint*: Cujac. *in notis posterior. ad d. §. alia.* Nam ut tam doctè, quàm piè advertit Balduinus *d. §. alia*, etsi quod attinet ad superiorem illam Dei Opt. Maxim. providentiam certos esse vitæ nostræ terminos & fines sclamus, quos ultra, citraque mors, vel vita consistere nequeat, habita tamen inferiorum causarum ratione, non ineleganter fata alicujus properari dicuntur; quin potius eo loquendi genere sæpè gravissimos auctores usos invenio. Sic enim Vopiscus *in Probo, fatalem* (inquit) *properavit necessitatem*, Et Seneca tragædiographus, *in Hercul. furente. Quid juvat durum properare fatum?* Et Petronius, *in satyrico, Ultimum hoc gaudium fatis properantibus rape*, pro eo quod est, ut Ovidii *1. metamorph.* verbis rem explicem, *ante diem in paternos annos inquirere*: Sicut contradixit Maro, *Depositi proferre fata parentis.* Liberos autem, & parentes cùm dicimus, sursum ac deorsum ascendentes & descendentes omnes, sive paternæ, sive maternæ lineæ, comprehendimus. Latè quippè hæc nomina tum alibi in jure, *l. appellatione parentis, l. liberorum de verb. sig. l. sed si §. liberos de in jus vocan. cum aliis*, tum etiam in hac nostra tractatione accipiuntur; atque adeò quicumque liberi, quocumque gradu positi aliquem ex ascendentibus interfecerint, hoc cullei supplicio tamquam parricidii rei, ut cum Accurs. *in l. 1. & in l. pœna, ff. ad l.* Pomp. *de parric. & in l. un. C. eod.* ubi Azor & cæteri, & plures alii quos refert Vela *de delict. cap. 27. n. 3.* & Tib. Decian. *2. tom. crim. lib. 9. c. 5. n. 2.* adnotarunt, afficientur. Nam etsi Caligula cum nullum rapinis modum faceret, descendentium & liberorum nomen ultra filios non porrigi, nequiter, ut Alexander *1. genial. c. 13.* retulit cavillatus fuerit. Veriùs tamen est, in infinitum extendi, & juxta Paul. respon-

tamen, vel à cognatis, vel à Libitinariis, quibus sepelire punitorum cadavera curæ est, Ecclesiastica sepultura donantur. Quod licèt contra leges ut diximus sit, judices tamen conniventibus oculis pati, & usu etiam in impios receptam pietatem impedire non debent. Nam ut optimè quodam loco Ambrosius *lib. 1. offic. cap. 28.* scribit: *Nemo potest indignari, quia humandis fidelium reliquiis spatia relaxata sunt, nemo potest dolere, quia in sepulturis Christianorum requies defunctorum est.*

Jure autem canonico clericus hujus criminis reus deponi debet, & depositus in perpetuum carcerem trudi, secularis curiæ traditione cessante, ut contra plures, Marian. Socin. *in cap. 1. de his qui lib.* Bernard. Diez, *in prax. cap. 96.* Plaza *d. cap. 22. n. 43.* Vel. *d. c. 27. n. 10. libr. 7. crimin. cap. 6. num. 19.* qui etiam degradandos ait, resolvunt. Nam & si civiles leges carceris pœnam nequaquam admiserint, *l. incredibile, C. de pœnis, leg. mandatis, ff. eod. leg. 2. C. de exact. lib. 12.* quia Ulpian. teste, *in l. 8. §. solent. ff. de pœnis* (vide quæ tradit de interdictis pœnis Cujac. *lib. 34. obs. c. 14. & de hac carceris histor. fori Rom. lib. 5. c. 14.*) *Carcer non ad puniendos, sed ad continendos homines haberi debet.* Pontifices tamen, dum pudori, & verecundiæ clericorum prospiciunt, & eorum delicta puniri potiùs volunt, quàm publicari, hoc supplicii genus, ut latè Bartol. *in l. imperium, num. 8. de juris. omnium jud.* Menoch. *de arb. quæst. 89. & cas. 305.* Simanc. *in catol. inst. tit. 17.* & Gometius *tom. 3. c. 9. num. 6.* animadvertunt, frequenter usurpant. Quod non est cur alicui leve videatur. Quid est enim gravius, quàm esse inter homines, & hominum carere consortio? Et ita vivere, ut liberi spiritus fruendi facultas non sit? & in mala mansione (ita enim carcer, ut Fornerius *lib. 2. select. capit. 1. videl. hi qui. 4. C. de apostat.* ostendit, interdum dicitur) vitæ exitum expectare. Laici quoque secundùm Pontificias sanctiones, parricidii crimen in foro pœnitentiali, carceris tædio, & aliis modis luere solent, qui latè in ipsis constitutionibus recensentur, *tex. in c. 1. & 2. de his qui lib. occid. in c. latorem, 33. quæst. 2.* sanguinis enim pœna pro nullo crimine Jure Canonico infligitur, ut jam pridem Ludovicus Romanus *singul. 688.* admonuit. Neque carceris pœna mitior illa videtur, nam ut eleganter, Magnus Aurelius Cassiodorus *lib. 11. variar. in form. indult.* scribit. *Carcer est cella gemituum, tristitiæ domus, apud superos Plutonis hospitium, locus perpetua nocte cæcatus; in quo non unum tormentum sustinet reus, qui antequam incurrat necis exitus à superis probatur abscisus. Primum fœdor illic collega catenarum, abominabili mœrore discruciat: auditum alieni gemitus & lamenta conturbant: gustum jejunia longa debilitant: tactum pondera prementia defatigant: lumina diutius tenebris obtusa torpescunt. Non est unum clausis exitium, multifaria morte perimitur, qui carceris squallore torquetur.* Unde non injustè Imperatores Theodosius, & Honorius Augusti *in l. omnes, 23. Cod. de pœn.* in exilium damnatos, si carceris custodia exilii metas implesse deprehensi fuerint, non esse ampliùs in exilium ire cogendos scribunt. *Sit enim satis* (inquiunt) *immensorum cruciatuum semel luisse supplicia, nec qui diù privati sunt auræ communis haustu, & lucis aspectu, non intra breve spatium catenarum ponderibus prægravati, etiam exilii pœnam sustinere iterum compellantur.* Et Modestinus Juris consultus, *l. si diutino 25. ff. de pœnis* hoc idem ob oculos habens, aliquatenus ejus pœnam sublevandam admonet, qui diutino tempore in reatu fuerit, id est in carcere, & misero, tristique, ac lugubri reorum statu, ut Duaren. *1. disp. c. 19.* Alciatus, *2. parerg. cap. 10.* Ferrandus *1. expl. c. 49.* Joannes Corrasius, *lib. 2. misc. c. 20.* Rainaldus, Corsus & alii *lib. 1. indag. cap. 19.* Eduar. Caldeira *lib. 3. var. cap. 2.* interpretantur, non ut Accursius *in tad. l. si diutino*: ubi omnes Decius *cons. 535.* M. Mant. *in Glossar. 1. part. cap. 33.* & alii ex antiquioribus minùs rectè putarunt, qui aliquibus retro temporibus delictum commisisse reperti fuerint. Quis enim eorum non miserearur, quibus ex vinculis causam dicentibus incertus judicii eventus assiduum tremorem, & legitimum sæpe metum incussit? *Video* (inquit Calpurnius Flaccus *declam. 4.*) *carcerem publicum, saxis ingentibus structum, angustis foraminibus tenuem lucis umbram recipientem. In hunc conjecti robur Tullianum prospiciunt, & quoties jacentes ferrati portis stridor excitat exanimantur, & alienum supplicium aspectando suum discunt.* Sed ut filum sermonis nostri repetamus, Pontificum quoque jure *c. 1. & sequen. de his qui lib. occid. c. latorem, 33. quæst. 2.* (vide Bernar. Diez *in prax. cap. 99.*) tam filiis qui parentibus, quàm parentibus qui filiis necem intulerint, salutares aliæ pœnitentiæ imponuntur, quæ ex ipsis decretis facilè colligi possunt.

LIBER SECUNDUS.

DE PERSONIS, QUÆ PARRICIDII tenentur, & cullei supplicio plectuntur.

CAPUT PRIMUM.

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

EXposui superiori libro, qua potui maxima diligentia, quæ in parricidarum supplicio, ut in Sileno quodam Alcibiadis, latebant mysteria; & rem ab omnibus tere neglectam, & à paucis, aut à nemine (quod præfiscinè dixerim) intellectam, ex ignorantiæ tenebris & (ut ita loquar) mancipio, & captivitate, in lucem asserui, & quodam veluti postliminio in pristinum honorem, & dignitatem restitui. Nunc autem cum novus nos, erga personas, quibus hoc supplicium irrogandum est, labor maneat: Et tot hujus (ut ita dixerim) Hidræ capitibus amputatis, alia subinde nascantur, & pullulent; ingenuè (ut Titi Livii *initio decad. 4.* verba detorqueam) illud mihi accidisse fateor, *quod is qui proximis litori vadis inducti mare pedibus ingrediuntur; quidquid enim progredior, in vastiorem me altitudinem invehi video, & crescere pene opus, quod prima quæque perficiendo minuì videbatur.* Sed pergam nihilominus, nec terga vertam, & annuente Deo, quod restat iter, invium licèt, & nullius antea tritum pede, conficiam: multis, ut hucusque fecimus, Jurisconsultorum, & bonorum auctorum locis, sicubi tractationis ordo poposcerit, in medium adductis. Sycophantis enim istis laqueum mandamus, qui ubi non omnia Bartolos, Baldos, & similes personant, aut ubi aliquem bonis literis tinctum conspiciunt, illico rident, & respuunt, & ad Grammaticorum pulpita relegandum dijudicant; quasi non liceat, mansuetiores musas severioribus copulare, & ex illarum viridariis, & hortulis flosculos aliquando decerpere, quibus possimus nostri juris responsa condecorare. Sed verò altas habet hoc malum radices, & quas evellere mearum virium non sit, cùm id nec robustissimi quidem Milones, licèt in eo oppidò desudaverint, præstare potuerint, Erasm. *apoph. 42. lib. 8.* Alex. ab Alex. *3. genial. c. 14.* Duar. *in orat. de disc. docendoque jure*, Pet. Fab. *2. sem. cap. 2.* Nam ut rectè Sidonius Apoll. *lib. 7. epist. 13. Idiotarum est, sicut facilè convinci, ita difficilè compesci*: Et non minus rectè Terentius *in Adelph.*

Homine imperito nihil quidquam injustiùs,
Qui, niti quod ipse facit, nihil rectum putat.

Ergo, ut his relictis (ne videar Andabatarum morem aerem ferire, aut cum larvis luctari) operi manum admoveam parricidii pœna, ut & leges & ipsum delicti nomen ostendunt, liberis primo loco infligenda est, qui impia manu parentum fata properaverint, ita enim apud Constant. *d. l. unic.* & Justin. *d. §. alia deinde*, legendum est, ut docti viri jam observarunt, non ut vulgati habent codices *præparaverint*: Cujac. *in notis posterior. ad d. §. alia.* Nam ut tam doctè, quàm piè advertit Balduinus *d. §. alia*, etsi quod attinet ad superiorem illam Dei Opt. Maxim. providentiam certos esse vitæ nostræ terminos & fines sclamus, quos ultra, citraque mors, vel vita consistere nequeat, habita tamen inferiorum causarum ratione, non ineleganter fata alicujus properari dicuntur; quin potius eo loquendi genere sæpè gravissimos auctores usos invenio. Sic enim Vopiscus *in Probo, fatalem* (inquit) *properavit necessitatem*, Et Seneca tragædiographus, *in Hercul. furente. Quid juvat durum properare fatum?* Et Petronius, *in satyrico, Ultimum hoc gaudium fatis properantibus rape*, pro eo quod est, ut Ovidii *1. metamorph.* verbis rem explicem, *ante diem in paternos annos inquirere*: Sicut contradixit Maro, *Depositi proferre fata parentis.* Liberos autem, & parentes cùm dicimus, sursum ac deorsum ascendentes & descendentes omnes, sive paternæ, sive maternæ lineæ, comprehendimus. Latè quippè hæc nomina tum alibi in jure, *l. appellatione parentis, l. liberorum de verb. sig. l. sed si §. liberos de in jus vocan. cum aliis*, tum etiam in hac nostra tractatione accipiuntur; atque adeò quicumque liberi, quocumque gradu positi aliquem ex ascendentibus interfecerint, hoc cullei supplicio tamquam parricidii rei, ut cum Accurs. *in l. 1. & in l. pœna, ff. ad l.* Pomp. *de parric. & in l. un. C. eod.* ubi Azor & cæteri, & plures alii quos refert Vela *de delict. cap. 27. n. 3.* & Tib. Decian. *2. tom. crim. lib. 9. c. 5. n. 2.* adnotarunt, afficientur. Nam etsi Caligula cum nullum rapinis modum faceret, descendentium & liberorum nomen ultra filios non porrigi, nequiter, ut Alexander *1. genial. c. 13.* retulit cavillatus fuerit. Veriùs tamen est, in infinitum extendi, & juxta Paul. respon-

sum, *in l. 1. C. ff. de gradibus*, quod sic docti viri, Pet. Crin. *de hon. dis. lib. 16. c. 8. Conan. lib. 10. comm. c. 1. n. 4.* Bernard. Walth. *lib. 1. mis. cap. 19.* & alii quos refert Caldas *in l. si curat, verb. sine cur. num. 48.* quidquid Andreas Patricius *in fragm. ad orat.* Cicer. reclamitet, accipere solent, usque ad trinepotem, proprio uniuscujusque gradus vocabulo, deinceps communi posteriorum, vel liberorum nomine, omnes in infinitum comprehendi. Neque obest, quod Modestinus *in d. l. pœn. ff de parr. vers. qui alias.* hanc ipsam, de qua loquimur cullei pœnam in eos dumtaxat more majorum inductam testetur, qui patrem, aut matrem, avum, aut aviam occiderint, qui verò alias personas necaverint capitis pœna plectendos, aut ultimò supplicio mactandos. Nam verè respondet Accur. *in d. l. pœn. verb. avium, & in d. l. unic. ver. affectionis.* reliquorum ascedentium mentionem supplendam. Et ut ego adverto, cùm leges semper, frequentiora respiciant *l. nam ad ea, ff. de legibus.* & raro contingat, ut quis pronepotes ejus ætatis habeat, ut in illum manus injicere possint; meritò Modestinus, aliorum ascendentium mentionem non fecit, parentes & avos exempli gratia, quod regulam arctare non solet *L. damni infecti 33. ff. de damn. infect.* nominasse contentus. Est enim brevissimum vivendi tempus hominibus datum & quamvis nonnulli quos auctores memorant Plin. *7. ca. 48.* Cæl. Rho. *lib. 5. ant. lect. cap. 26.* Pet. Faber. *1. semest. cap. 8.* Corras. *5. misc. cap. 18. & cent. 1. sentent. memorab. cap. 72.* Casaubon. *in not.* ad Trebel. Pollion. *pag. 48.* longissimæ ætatis spatia compleverint, tamen & experientia, & juris testimoniis docemur vivatiores homines vix aut ne vix quidem centum annos implere, & raro eis vivis pronepotes agnoscit. *leg. in usufr. 63. de usufr. l. si usufr. 8. de usufr. leg. l. fin. C. de sacr. sanct. eccl. l. 26. tit. 31. part. 3.* atque ita ultra hanc ætatem, quoties agitur de more alicujus probanda, neminem vivere præsumendum, latè Menochius *lib. 6. præsum. 49.* Mascardus *de prob. concl. 1069.* Mant. *in gloss. class. 1. cap. 19.* & alii quos ipsi referunt, tradidere.

CAPUT II.

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

MEritò liberos, qui parentibus necem intulerint, hac severissima cullei pœna puniri, nemo nisi prorsus rationis expers poterit inficiari. Nam ut Cicero *parad. 4.* ait. *In patris vita violanda multa peccantur, violatur is, qui procreavit, is qui aluit, is qui erudivit, is qui in domo & republica collocavit.* Et cùm divinis legibus *Exod. & Deut. cap. 21. c. non satis 5. cæterum 86. distinct.* qui patrem maledixerit filius, quive contumax, & protervus fuerit, lapidibus obrui jubeatur; cur non humanæ sanctiones asperrimum parricidii crimen novis vindicent pœnis? & eum atrocissimis cruciatibus perimant, qui patrem pro quo, si res postularet, mori debebat, immanissimè vitâ privaverit? *Speret igitur* (ut Impp. *in l. nemo C. de epise. aud.* ajunt) *parricida quod fecit*, & cùm non solùm (ut rectè Fortunius *in l. veluti ff. de just. & jur. arg. l. plura delicta de oblig. & act.* Garsias Hispanus noster doctissimus inquit) unum tantùm, sed duplex delictum, duplex præceptum transgrediendo, commisserit, duplicari sibi pœnas, nequaquam queratur. Qui enim parentem interficit, non solùm homicidii reus esse dignoscitur; sed etiam violatæ pietatis crimen incurrit, quæ parentibus non secus ac Deo præstari à liberis debet. Sic enim præclarè Tullius *in orat. pro Plant. Pietas est* (inquit) *omnium virtutum fundamentum: parentem ut Deum vereri.* Et Plato *lib. 11. de legibus. Nullum liberos Deo proximius simulatrum habere posse quàm parentes, quibus honoratis Deus gaudet.* Sic etiam D. Ambrosius *sup. Matth.* S. Thom. *2. 2. q. 26. art. 3.* Divus Hieron. *sup. Ezechiel.* & alia quæ de pietate tradit Tiber. Dec. *2. tom. crim. lib. 9. cap. 6. Primus* (ait) *gradus pietatis est iste, ut quos auctores tibi voluit esse Deus, honores obsequiis, abstinens contumeliis. Neque vultu lædenda est pietas parentum.* Sed neque absunt nostri juris auctores. Nam Paulus, *in l. Liber. tom. 9. de obseq. à lib.* filio sanctam, & honestam semper patris personam videri debere, scriptum reliquit, & Pomponius *in l. veluti de just. & jure* & Ulpianus *in l. 1. ff. de obsequiis & in l. si quis §. si vel parens, de lib. agnosc.* naturali omnium gentium jure pietatem, reverentiam, & obsequium parentibus à liberis esse præstandum, & ni faciant, ad id per judicem compelli posse, testantur. Diocletianus quoque *in l. filia 5. C. de patrim. potest.* non reverentiam tantùm, sed & subsidium vitæ, pietatis ratione omninò præstari parentibus jubet. Et Constantinus *in l. liber. 28. C. de inoffic.* à filiis, ut in causa inofficiosi obtineant, probari requirit, *quòd obsequium debitum jugiter, prout ipsius naturæ religio flagitabat, parentibus adhibuerint.* Seneca etiam *lib. 6. de benefic. cap. 23.* naturalem legem hominum mentibus insitam, hanc pietatem liberorum in parentes præcipere tradit, quàm Valerius *lib. 5. cap. 6. in princ.* Deorum numinibus æquari sic tamen ut patriæ majestati cederet, dicere ausus est. *Cujus majestati* (patriæ scilicèt) *illa, quæ Deorum numinibus æquatur, auctoritas parentum, vires suas subjecit.* Sed neque parum hæc eadem parentum veneratio ex his extollitur, quæ Joann. Salisberiensis *in Policra. lib. 5. c. 4.* Petr. Gregor.

gor. *in præl. jur. lib. 2. c. 40.* & Petrus Faber *lib. 2. sem. c. 1. & 2. & lib. 3. cap. 13.* & alii plures relati à Cened. *in collect. 20. ad decret. num. 1.* affatim scripserunt, quorum scripta compilare meum non est. Quid quod Pisidam, parentibus quasi Diis libasse Joann. Stobæus *ser. 42.* scribit: Idemque *ser. 77. parentes post Deum plurimi fieri, quasi secundos, ac terrestres Deos esse, & quasdam velut Deorum imagines.* Unde non omninò carere ratione videtur, quorumdam Philosophorum sententia, qui ut Agellius *2. cap. 7.* refert, ita patri obsequendum existimabant, ut nihil in omnibus ejus jussis à filio detrectare liceret. Quam in rem Pontanus *lib. de obedientia.* plurima, non nulla etiam Tiraquel. *de pœn. temp. caus. 34. num. 2.* scripsit. Neque quod Simplicius Epicteti interpres opinatur, qui ut Guillelmus Fornerius I. C. non incelebris *lib. 2. select. cap. 14.* tradit, cùm rationem inquireret propter quam patruus Thius appelletur, (quod nostrati *Tio* respondet) ait, *Quod cùm patres liberis sint quasi tui, idest Dei, qui tum proxime ad eos accedunt, tui patrui & avunculi appellati sunt. Et quamvis metu divinæ majestatis, parentis Deos nominare desierimus, veteris tamen ejus notæ vestigia in patruorum appellatione remanserunt.* Quæ omnia in causa sunt, ut non ineptè tentare videatur Franc. Contanus *lib. 2. cap. 13. num. fin.* filios dum in patris manu & ditione consistunt, in parentum sacris constitutos vocari, *l. cum oportet in princ. C. de bon. quæ lib. 6. l. filiæ licèt. C. de collat. l. 1. §. fin. C. de min. excep.* cùm aliis non, quòd eorumdem privatorum, familiarumque sacrorum participes essent, ut alii volucrunt; Alciat. *1. præterm.* Briss. *lib. 17. ver. in sacris.* Forcat. *dial. 15. num. 1.* Pinel. *in Rub. C. de bon. 2. p. ex num. 4.* vide etiam *de sacris patern.* Rævard. *lib. 2. conjectanea cap. 11.* sed quòd filio pater, in cujus potestate est, sacrum quoddam & venerandum simulacrum, ut ex supra dictis colligitur, videri, & judicari debeat. Quinimò & patres mortuos apud Romanos loco numinum à filiis habitos, & inter Penates relatos, latè Casaubonus *in notis ad Sueton.* & rursus *in notis ad Capitol. pag. 108.* ostendit. Accedit his, quod pietatis & venerationis ratione semota, non potuit parricidii crimen atrocissimis pœnis non coerceri; Nam si quòd natura inter nos cognationem quamdam constituerit, *cum nos* (ut inquit Seneca *2. epist.*) *ex ejusdem & in eadem gigneret*, hominem homini insidiari nefas esse, Florentinus *I. C. in l. ut vim de just. & jur. facit. l. non tantum 6. ff. de appellation.* concludit, & ut Cicero ait *Si hoc natura perscripsit, ut homo homini, ob eam causam quòd homo sit, consultum velit: certè violare alterum lege naturæ prohibemur.* Quanto censeri debuit gravius, iniquiusque, filium in patrem, cui non generali humanitatis ratione dumtaxat conjungitur, sed eamdem cum eo personam, eamdem vocem, atque idem corpus habere putatur *l. fin. C. de Imp. l. cum scimus C. de agric. & cens. 11. §. ei vero inst. de inutil.* contra divinas omnes & humanas leges sævire? Hostem ne alii prælio lacesserent, quam qui sacramento tenerentur, cautum apud Romanos: Cælius *lib. 11. lect. ant. cap. 18.* commemorat, qui in hoc eos præmonstrare voluisse docet, ne hostem quidem interfici oportere, ni adigat summa & ea legitima necessitas. Unde & Chrysantam collaudavit Cyrus, quòd hostem interfecturus, jam elatum in cædem gladium revocasset, eo quòd receptui canere audisset. Quo igitur pacto prætermittenda ejus immanitas poterit, qui non hostem, sed patrem, à quo genitus & educatus est, propter eam tantum causam occiderit, quòd ab eo vitam acceperit? aut quo modo hanc plusquam belluinam feritatem non exsecrabimur? cùm Seneca *lib. 2. contr. 1.* homines hominibus infestos esse miretur, dum inquit, *Si quæsierit aliquis, quæ causa hominem adversus hominem in furorem cogat? nam neque feris inter se bella sunt; nec si furent, eadem hominem deceant, placidum, proximumque divino genus. Quæ tanta vos fert ira, cum una stirps, idemque sanguis sitis? vel quæ furiæ in mutuum sanguinem egere? Parentes* (inquit Tullius *in orat. post redit ad Sen.*) *carissimos habere debemus, quòd ab his vita, patrimonium, libertas, civitas tradita est.* Et Plato: *Fas est* (ait) *parentibus prima & maxima debita, omnium antiquissima debitorum, persolvere, putare enim quisque debet, omnia quæ possidet eorum esse, qui genuerunt, & educarunt.* Undè pulchrè Diogenes ille Cynicus, ut Laërtius *in ejus vita.* recenset, quemdam qui patrem despiciebat videns, *Non te pudet* (inquit) *eum contemnere cui debes hoc ipsum, quod tibi placeat.* Cur ergo à filiis hanc, quam naturali jure debent, antidotalem obligationem, *l. sed si l. §. consuluit. de petit. hæredit. l. si pignore 56. de furt.* non exigemus? aut cur non solùm non præstitas educationis vices, sed ereptam parentibus vitam, quam omninò curare debuerant, severissimis pœnis non vindicamus? cùm talia fecerint, *qualia* (ut Justiniani verbis utar, *in auth. de incest. nup.* ubi sic legendum est) non *admonet*, ut perperam Acc. & Fortun. qui valde involvitur *in l. 1. §. jus natur. vers ex his etiam de just. & jur. irrationabilia etiam amovent animalia.* Nota est namque insignis Ciconiarum in parentes pietas, quæ ut Julius, Solinus *in Polyhistore. cap. 43.* Plinius *lib. 10. c. 23.* & Ælian. *de var. histor. lib. 16.* retulerunt. *Quantum temporis impenderunt fœtibus educandis, tantum & ipsæ à pullis invicem aluntur.* Unde & à pietate apud Hebræos nomen *Chasidith.* ipsas invenisse admonet Petrus Faber *lib. 3. semest. cap. 13.* Et à Petronio Arbitro *in satyr. Pietatis cultrices*, dicuntur, Et à Divo Ambrosio *in hexam. lib. 5.* ex Romanorum usu piæ aves cognominantur. Cujus verba, quæ meritò aurea Baptista pius *annot. cap. 69.* appellat, præteriri nisi impiè non possunt. *Aves* (inquit) *non erubescunt reverendi senis membra portare. Est enim vectura pietas: quod eo usque frequenti testificatione pererebuit, ut con-*

congruè meretedem remunerationis invenerit. Nam Romanorum usu pia avis vocatur : & quod vix uni Imperatori Consulto Senatus delatum dicitur, hoc istæ aves in commune meruerunt. Pios enim filios, patrum prius oportuit judicio prædicari. Habent etiam & universorum suffragia ; nam retributio beneficiorum [illegible] *dicitur, quia per eam Ciconia nominatur.* Sed, ut Andreæ Alciati *embl.* 30. (& vide Cæl. *lib.* 11. *cap.* 17. Pet. Crin. *de hon. disc. lib.* 4. *cap.* 13. Sim. Majol. *in dieb. canic. colloq.* 6. *pagin.* 223.) nobilissimum de hac re emblema præteream, & nihil de Meropibus dicam quæ ut Aristotel. *de anim. lib.* 9. *cap.* 13. Ælianus, *lib.* 11. *de animal. cap.* 30. Plin. *lib.* 10. *cap.* 33. Suid. *in* [illegible] Pet. Fab. *supr.* & alii testantur, hæc etiam justitia, sive pietate longè, lateque præstant, & parentes non senescentes modo, verùm etiam simul ac datur facultas, exire è nido non sinunt, & educationis vicem reddentes propriis laboribus pascunt : Non possum non aptissimam, his, quæ de filiorum erga parentes pietate retulimus, Magni Aurelii Cassiodori *lib.* 2. *ep.* 14. epistolam subdere, quæ, verò fateor, summo me gaudio delibutum reddidit, & mirabili voluptate perfudit, nec minori, ut arbittor, lectorem perfundet. Ea igitur, vindictam ab impiis filiis omnino summi debere, his elegantissimis verbis ostendit.

SIMMACHO PATRICIO THEOD. REX.

Quis possit accusare jam reliqua, si pietatis nomina probantur esse crudelia? Negligitur levis reatus, cùm tragœdia criminis magna tonuerit, nec aliquis nititur, quod parum est vindicare, si delicta summa respiciantur evadere. Inimicum trucem ratio ipsa professionis ostendit, irarum plerumque poteris invenire collegam. Inobedientem verò filium declinare pœnas non permittit humanitas. Ubi est illa naturæ vis, quæ amplexu copulæ destinatur ad posteros? Ferarum catuli sequuntur parentes, à cespite suo virgulta non discrepant, propago vitis propria seruit origini, & discrepat homo à suo fusus initio. Quid dicamus illa beneficia, quæ vel extraneam possunt obligare personam? Nutriuntur à parvulis, ipsis laboratur, ipsis divitiæ conquiruntur : Et cùm sibi unusquisque credat abundare quod possidet, eum à patribus adhuc quæritur, pro altera potius ætate peccatur. Prob dolor! non meretbimus eorum affectum, pro quibus subire non recusamus exitium? Maria ipsa sævis tempestatibus excitata genitorum cura non refugit, ut peregrinis mercibus acquirat, quod propriæ soboli derelinquat. Aves ipsæ quarum via semper in estis est, naturam suam extraneæ sordis non maculant. Ciconia redeuntis anni jugiter nuntiatrix, ejiciens tristitiam hyemis, lætitiam verni temporis introducens, magnum pietatis tradit exemplum. Nam cùm parentes eorum pennas senio coquente laxaverint (Lassaverint reponendum contendit Christoph. Colerus *parerg. cap.* 30.) *nec ad proprios cibos quærendos idonei potuerint inveniri, plumis suis genitorum membra frigida refoventes, escis corpora lassa reficiunt. Et donec in pristinum vigorem ala grandeva redierit, pia vicissitudine juvenes reddunt, quòd à parentibus parvuli susceperunt. Et ideò non immeritò longa vita servantur, qui pietatis officia non derelinquunt. Perdicibus etiam mos est, ova perdita per alterius matris damna sarcire, ut adoptione alienæ sobolis, incommoda suæ reparet orbitatis ; Sed mox ut nati fiduciam habere cœperint ambulandi, ad campos exeunt cum nutrice, qui ut fuerint materna voce commoniti, ovorum suorum potius genitricem petunt, quamvis ab aliis, furtivis fœtibus, educentur. Quid ergo homines facere debebunt, quando & hanc pietatem avibus inesse cognoscunt? Romulum itaque, qui fœti sui acerbitate pollutus, non fœdat Romanum, ad veitrum facite venire judicium. Et si eum patri suo Martino manus injecisse constiterit, protinus legitimam sentiat ultionem ; quia ideò elegimus mores vestros, quia crudelibus parcere non potestis. Quando genus pietatis est, in illos distringere, qui contra naturæ ordinem, sceleratis se docentur actionibus miscuisse.*

Hæc Cassiodorus. Cujus elegantissimis verbis similia alia Antonii Sabellici *memorab. tit. de piet. in parent.* & plurima pientissimorum filiorum erga patres exempla, lectori forsitan non ingrata subjicerem, nisi id jam antea diligenter præstitisset Jacob. Menochius *lib.* 6. *præsum.* P. Torres *in philos. princ. lib.* 4. *per tot.* & ut Polybius *lib.* 1. *in princ.* ait, *Minimè necessarium esse putarem, ut de bis quæ rectè, & à multis dicta sunt, denuò sermo habeatur.*

CAPUT III.

Naturales quoque & extra matrimonium procreatos liberos, æquè ac legitimos parricidii tueri. De spuriis & incestuosis quosdam contra sentire. Nos pluribus in utramque partem expensis, nullam quoad hunc casum liberorum differentiam faciendam, serò docemus. Naturam æqualem filiis omnibus esse. Nullum parentem à filio in jus vocari permitti, quidquid alii opinentur. De spuriis plura scitu non indigna.

NAturales liberos, hoc est, qui citra matrimonium generantur, nulla à legitimis distinctione, quoad fœdus naturale, discerni, multis in locis Justin. admonuit *auth. quib. modis nat. eff. leg.* §. *si quis verò non habens & auth. quib. modis eff. sui* §. *si quis ergo filios.* Neque id sine magna & gravi ratione, siquidem lex civilis, aut legitimorum solemnium defectus, naturæ vim mutare, aut stimulos naturales retundere nequit *l. eas de cap. min.* §. *sed naturalia inst. de jur. nat. l. Amicissimos* 36. §. *Lucius, de excus. tut.* Unde Dionysius senior apud Plutarch. *in Apophthg. reg. & imp.* nullo jure civili, nec ipsa quidem principis auctoritate naturalia jura dirimi posse dicebat. Quò fit, ut cùm parentum veneratio, de-

debitaque eis à filiis pietas, ex ipsis naturæ fontibus scaturiat, sitque lex hæc, qua colere & suspicere parentes jubemur, (ut Cicero de defensione loquens *pro Mil.* aliàs inquit) *Non scripta sed nata, quam non didicimus, accepimus, legimus, verùm ex natura ipsa arripuimus, hausimus, expressimus ; ad quam non docti, sed facti, non instituti, sed imbuti sumus* : æquè naturales liberi, ac ii, qui ex justis nuptiis procreati fuerint, parricidii pœna teneantur. Quod concors scriptorum omnium schola recepit & non inefficacibus argumentis probari potest. Ut constat ex relatis à Greg. Lop. *in d. l.* 12. *verb. al filo. Jul. Cla.* §. *parricidium num.* 2. Plaz. *de delic. cap.* 22. *num.* 12. Vel. *cap.* 27. *n.* 2. Tiraq. *de pœn. tem. cau.* 20. *num.* 12. *& in l. ti una quam verb. donat. largitus num.* 235. Fortun. Garcia *de ult. fin. illat.* 2. Ant. Gom. 3. *tom. cap.* 2. *num.* 3. & Tiber. Dec. *lib.* 9. *crim. cap.* 8. *num.* 8. qui idem tradit *in patre nat. occidente filium* Videmus namque jura, quæ cullei pœnam aspertimo huic crimini irrogandam statuunt, naturali parentum appellatione usa fuisse, & personas, quæ in hoc incidunt scelus, naturaliter designasse, quo casu non civilium legum dispositionem, sed naturam ipsam inspicimus, ut ex Paul. *in l. tutelas de cap. minu.* responso colligitur. Rursus, & si naturalium, & legitimorum parentum inæqualis sit erga filios potestas, tamen ut verbis utar Ulpiani *in l.* 4. *de curat. furios. pietas eis æqualis debetur*, atque ideò in edicto de in jus vocando, quo pudori parentum parcitur *l.* 4. *ff. de in jus vocan. l. fin. C. eodem*, & *de modo vocan. in jus vid.* ne violenta illa manus prehensione, & obtorto collo rapi in jus à liberis possent naturales etiam parentes hoc privilegium habere Ulpianus *d. l.* 4. *in fin.* ex Labeone nos docet ; & apertius Julius Paul. *in l. parentes* 6. *de in jus vocan.* reddita quæ maximè ad rem nostram conducit ratione, sic inquiens. *Parentes naturales in jus vocare nemo potest : una est enim omnibus parentibus servanda reverentia.* A quo non longè abest quod ipse Julius Paul. *in l. adoptivus.* 14. *vers. unde nec vulgo ff. de ritu nupt.* alibi tradit, *Vulgo quæsitam filiam, naturalem patrem ducere uxorem non posse : Quoniam in contrahendis matrimoniis naturale jus & pudor inspiciendus est, contra pudorem est autem, filiam uxorem suam ducere.* Denique in ipso, de quo agimus, crimine, servum, licèt nec civiles, & legitimas nuptias *princ. inst. d. nup. l. cum ancill. C. de incest. nup. l. quod attinet. d. reg. jur.* sicut nec alia quæ juris erant Romani, cognoscat, à filio tamen occissum, lege Pompeja de parricidiis vindicari, Venulejus *in l. hos accusare* 12. §. *item nec lex. ff. de accusat.* Jurisconsultus scribit. *Sed cum natura* (inquit) *communis est, similiter & in eos animadvertetur.* Neque adversatur, quod naturales liberi, præsertim non ex concubina domi retenta, sed vulgo concepti, atque procreati, quos ut Andreas Alciatus *lib.* 4. *parerg. cap.* 5. Mercell. 2. *opin. cap.* 7. Connan. *lib.* 2. *c.* 16. *num.* 2. Paleo. *de notb. c.* 17. & 18. Mant. *in Encb. c.* 182. observarunt *Nothos* appellare solemus, patrem habere non intelligantur, atque ita neque parricidium committere possint : cùm ut Paulus *in l. quia semper de in jus vocan. l. filium eum de his qui sunt sui.* ait, *Pater is tantum sit quem nuptiæ demonstrant.* Et ut Modestinus *in l. vulgo.* 23. *ff. de stat. hom. vulgo quæsiti patrem demonstrare non possint.* Unde proverbiali carmine dicitur.

Cui pater est populus non habet ille patrem.

Et filii isti si Justiniano *in* §. *penul. inst. de nup.* credimus incertum patrem habent, & spurii solent appellari, quasi sine patre filii, eo quòd olim, ut scribit Plutarchus *in probl.* (quamvis Antonius Conclus *lib.* 2. *successivarum lect. c.* 11. Hotom. *in disp. de spuriis.* & omnino videndus Cujac. *lib.* 5. *observat. cap.* 6. alias etymi rationes inquirat) spurius his notis. S. P. designari soleret, quasi patrem non habens, unde spurii nomen ei inditum est. Non quia filii sine patre esse ulla ratione potuerint : sed quia, ut Sylvester Aldobrandinus *in d.* §. *pœn.* eleganter cum Theophilo notat, *Ob numerum eorum, qui cum matribus eorum consuetudinem habent, patres habere non intelliguntur.* Quamobrem Aristippus, auctore Laërtio *in vita Aristipi.* cùm illi meretrix diceret, abs te gravida sum facta : nihilo (inquit ille) magis hoc nosti, quàm si super spinas densissimas incedens diceres : Ista me pupugit. Diogenes autem, eodem Laërtio *in Diod. Cyni.* teste conspicatus meretricis filium, lapidem in turbam conjicientem : Cave, inquit, ne patrem ferias. Quò respicientes Athenienses, Cecropem, qui primus unam junxit in matrimonium, & concubitus vagos coërcuit, duplicis naturæ : ut Suidas in [illegible] & Athæneus *lib.* 13. *c.* 1. memorant, esse finxerunt ; Quamvis Cæl. Rhod. *lib.* 6. *lect. antiq. cap.* 14. aliam hujus rei causam tradat. ut superiore parte virum referret, inferiore fœminæ speciem ostenderet : significantes per matrimonium homines non matrem tantùm, sed & patrem etiam cognoscere posse. Nam etsi quoad civiles effectus patriæ potestatis, & successionum jura, hæc omnia quæ diximus vera sint, & vulgo suscepti filii pro nolì filiis sint, & patrem habere non videantur. Quoad reverentiam tamen & obsequium parentibus debitum, & reliqua alia, quæ ex natura ipsa descendunt, naturales liberi nihilo à legitimis differunt (ut constat ex *nup. citat. juribus* & ex auctoribus congestis à Tiraquel. *d. causa* 20. *num.* 12.) & violatæ pietatis pœnas æqua lance perpeti debent. Cùm interdum & ipsi vehementius quàm legitimi à parentibus diligantur, ut Pelopæ & Hebii exemplis adductis ostendit Plutarch. *in parallel.* Cumque non deficiant in jure, ut Paleotus *de not. & spur. c.* 26. & Mascardus *de prob. concl.* 791. docent præsumptiones & argumenta, quibus filiorum etiam naturalium pater cognosci, & probari plenissimè queat. Neque oporteat meliorem esse causam naturalium quàm legitimorum, & contra Justinianì *in auth. de rest. & ea quæ parit* §. *fin.* sanctionem, *plus habere castitate luxuriam.* Ex quibus explodenda est

Bart.

Bart. *in l. Divus de parr.* Immolæ. *in l. ex facto. §. si quis rogatus ad Trebel.* Alex. *in d. l. Divus, & in cons.* 143. *vol.* 1. Ias. *in §. pæn. num.* 61. *inst. de act. Speculat. in tit. de accusat. §.* & aliorum relatorum à Plaza *d. c.* 22. *num.* 12. Pet. Gerar. *sing.* 2. *in fin.* Tib. Decian. *lib.* 9. *crim. c.* 15. *num.* 30. opinio, qui incestuosos filios & ex illegitimo coitu procreatos, parricidii crimen nequaquam incurrere constanter defendunt. Nam etsi hi patrem quoque habere non censeantur, quòd talem habeant quem habere non licet, unde & ex Solonis legibus nihil parentibus debebant, à quibus solam infamiæ labem accepissent, quæ apud Athenienses, ut Claudius Minoes *ad Embl. Alc.* 138. refert adeò gravis existimabatur, ut locum quemdam haberent quo spurii seorsum ab ingenuis exerceri essent soliti, quem Cynosargem apellabant: nam contaminare nobilitatem spuriorum consuetudine verebantur. Adhuc tamen ego in contrariam sententiam manibus & pedibus eos & filios, quantumvis incestuosos, & ex damnato coitu generatos, parricidii reos esse posse, cum Baldo *in c.* 1. *§. naturales si de feud. fuer. contr. inter dom. & vass.* Greg. Lopez *in dict. l.* 1. *c.* 2. *par. verb. al fijo.* Covarr. qui alios refert *de sponsal.* 2. *part. c.* 8. *§.* 6. *n.* 2. Plaza *d. c.* 22. *n.* 12. & 13. Bortun. *de ult. fin. illat.* 7. & aliis verius existimo: communis namque est, ut diximus, omnium filiorum natura *d. l. hos accusare §. omnibus, ff. de accusat.* & licèt lex civilis hujusceinodi liberos tantùm abhorreat, ut neque alii à parentibus debeant: Auth. *ex complexu C. de incest. & nefar. nup.* quam conatur à duritia defendere Madera *animad. c.* 32. Tamen ut graviter & doctè inquit Franc. Connanus *d. lib.* 2. *Lex naturæ nullis se angustiis includi passa est, eodemque jure filios omnes, quomodocumque nati essent habuit. Tam pater est ejus instituto, qui ex concubina, meretrice, ancilla, consobrina, quàm qui ex justa uxore liberos suscepit.* Unde & ex simili coitu naturalis conjunctio & affinitas nuptias prohibens, nascitur *l.* & *nihil* 54. *ff. de rit. nupt. c. diserationem de eo qui cogn. consang. uxo. sua.* (Vide Tiber Dec. *lib.* 9. *crimin. c.* 9. *num.* 11. quin hinc servorum filios parricid. teneri ait.) & filius quamvis per incestum susceptus, non ideò filius esse desinit, quoniam, ut ait Augustinus *de bono conjug. c.* 16. *relat. in regul.* 32. *q.* 4. *Semen hominis ex qualicumque homine Dei creatura est: & ei malè utentibus malè erit, non ipsum aliquando malum erit.* Quo fit, ut & ali ex Pontificiis decisionibus debeat *cap. cum haberet. de eo qui duxit in matr.* Soc. *cons.* 161. Covarr. *sup.* Paleot. *de nothi c.* 48. juxta juris naturalis præceptà *l.* 1. *§. jus nat. ff. de just. & jur. princ. inst. de jure nat. et jus naturale.* 1. *dist.* & omnino, eodem jure dictante, parentibus obedientiam & pietatem præstare tenentur, pariterque ac legitimus, si asperrimum parricidii crimen commisserit, cullei pœna plectatur. Neque turbor Accursii *in l. quia semp. de in jus vocan.* sententia, quæ supradictos auctores decepisse videtur, existimantis, incestuosos & illegitimos, sive adulterinos liberos, non teneri reverentiam parentibus exhibere, atque adeò illos sine venia in jus rapere posse: nam etsi Accursii judicium, Angelus *in §. pæn. inst. de act.* & Zassius *in l.* 4. *§. prætor ait, ff. de in jus vocan.* commune esse testentur: contraria tamen opinio magis juris regulis consentanea videtur, neque enim frustra Paulus *d. l. parent. de in jus vocan.* generaliter loquitur, dicens: *Una est enim omnibus parentibus servanda reverentia*, nisi ut quoscumque parentes à quibuscumque filiis vocari non posse significaret; prout contra Accursium optimè cum Azone *in summa l. de in jus vocan.* Ias. defendit, *d. §. pænal. num* 61. & eleganter Fortun. Garc. *de ulti. fin. jur. illat.* 7. *vers. quinimò contrarium*: & Sylvest. Aldobrandinus *d. §. penul. inst. de nup.* Et cùm patronum etiam ex fide commissi causa manumittentem, ob solum libertatis beneficium in jus vocari prætor prohibeat, *l.* 4. *& ll. is cui* 9. *ff. de in jus vocando*; cur non quemcumque parentem, à quo filius habuit ut videret, eodem honore donabimus? Præsertim cùm ipsa gravitate, ut Maynus *lib.* 2. *act. c.* 44. considerat, ætateque plerumque grandiori, parentes commendentur; quod nedum filios, verum & extraneos quodammodo ad reverentiam inducit. Unde Ovid. 5. *Fast.* illud.

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

Cui adstipulatur Juvenalis *satyr.* 13. dùm inquit:

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

Et alia quæ de senectutis veneratione Corras. *de jure civil. in artem red.* 2. *p. cap.* 6. Connan. 1. *commun. cap.* 9. *num.* 3. Tiraquel. *de nobil. cap.* 19. *& de primog. in præfat. à num.* 75. Madera *de las excelencias de España cap.* 3. *in princ.* scripserunt. Quibus addo quod de nothis in hunc sensum scribit Euripides: *Nothum genus habet nomen culpabile, natura verò æqualis est.* Planè adoptivi filii cùm in eis ea cessent omnia quæ supra retulimus, parricidii non tenebuntur, ut doctè, & latè Tiber. Dec. *lib.* 9. *crim. c.* 9. *num.* 5. observat.

CAPUT IV.

Proscriptum patrem, quem bannitum vocant, à filio citra parricidii crimen, quidquid alii arbitrentur, occidi nim posse. Hoc variis rationibus & exemplis corroboratum. Limitari tamen ubi pater in patriam aut Principem aliquid hostili animo moliretur, nec alia remedii via daretur. Expenduntur in hanc rem elegantissima Marcelli, Ciceronis, & aliorum testimonia. Patriæ nos plus quàm parentibus debere. Majorem parentem à Varrone appellari. Qui obiter declaratur. Hoc etiam exemplis adstruitur.

ILlud etiam magnis scribentium concertationibus disputatur, an filius citra parricidii crimen, proscriptum patrem (quem Bannitum vocant) occidere possit? In qua quæstione, ajentium & negantium Auctorum sententiæ reperiuntur, quos ut compendio referam, Ludovicum Carrerium §. *de homicidio, vers. nono quæro, num.* 26. Petrum Plazam *de delict. capit.* 22. *num.* 14. & ab eis omissum Tiraquel. *de pœn. temp. caus.* 20. *num.* 6. & 7. Catel. Cot. *in memorab. verb. Bannitus el* 3. allego. Sed tandem in eam magis frequens eorum numerus convenit, quæ distinctione adhibita mediam quodammodo viam sequi videtur, ut si ob majestatis crimen, vel patriæ proditionem proscriptus fuerit pater, impune occidi à liberis possit, si verò ob aliam causam non ita.

Quæ opinio Bartol. *in l. si adulter. §. liber de adult. & in l. minimè de relig.* Angelo *in authent. de incest. nup. in princip.* Joann. de Portona *in l. qui servum de verb.* Paulo Castrensi *in l.* 1. *§. jus autem de justit. & jur.* & antiquioribus aliis arrisit, & communi omnium fere recentiorum ore probatur, ut constat ex Carrer. & Plaza *ubi supra*: Mihi verò (tantùm pietati tribuo) etiam in hoc casu filio patrem occidere nequaquam licere, magis arridet: nam & si lex civilis, publicos hostes & majestatis reos, cognationis & agnationis juribus & effectibus privet, *l. postlimin. §. filius de captivis*; naturalis tamen sanguinis qualitas, & debita parentibus pietas nullo pacto aboleri, nulloque jure dirimi potest, ut passim Jureconsulti testantur, *l. jus autem, ff. de pact. l. jura sanguinis de reg. jur.* unde alimenta his proscriptis, à filiis deberi, & reliqua omnia, quæ naturalem causam habent, manere eis incolumia, licèt adversentur plures, plurimi alii fatentur, quos refert Tiraquel. *supr. num.* 8. *cum sequent.* Menoch. *de arbitr. quæst.* 90. *n.* 45. & relati à Cened. *in collect.* 20. *ad decretum num.* 2.

Et quamvis occidendi proscriptum, sive perduellionis damnatum, potestas omnibus fiat; cùm tamen id necessitati non subjiciatur, quod potestati, seu voluntati committitur, *l. non quidquid de judic.* non omninò impium filii facinus impunitum relinqui debere censerem, qui de patris vita, pro qua optimum consilium capere debuit, tam iniquum sumpsit arbitrium. Cùm neque patronum (cui patrem præferri, vel Agellii, *lib.* 5. *noct. attic. c.* 13. testimonio probatur) impunè possit libertus etiam in casu permisso, ut Modestinus *in l. si adulterium, §. liberto, ff. ad leg. Jul. de adult.* docet, vita privare: neque (ut in receptatoribus Paulus *in l.* 2. *ff. de receptator.* scribit) par sit eorum delictum; qui nihil ad se pertinentes homines occiderunt, & eorum, qui non affines quidem vel cognatos, sed patrem ipsum pro quo mori debuerant, interfecerint.

Unde meritò à Valerio Maximo *lib.* 9. *c.* 11. Cæl. Rhodigin. *lib.* 11. *lect. antiq. c.* 17. & aliis, cujusdam filii crudelitas execratur, qui patrem tonantibus bellis civilibus proscriptum, apud clientulum securè latentem, militibus prodidit, eoque nomine à sanguinariis tribunis, patris

bona, delationis præmium accepit. Contrà verò eum eximiis laudis, & pietatis encomiis Appianus *lib. bellorum civilium* 4. extollit, qui in triumviralis proscriptionis turbine, senio jam affectum patrem Oppium nomine, utque manere licerèt deprecantem, non prius dereliquit, quàm extra portam urbis tutò sistere posset, indeque humeris impositum Siciliam usque indefesso animo, cui paternus amor vires suppeditabat, perduxit incolumem. Sed neque minotibus laudibus, ignobilem quamdam, & humilem puerperam, Valerius *lib.* 5. *c.* 5. prosequitur, quæ cum matrem supplicii causa, carcere, ubi ut fame periret damnata erat, inclusam haberet, cùm impetrasset à janitore aditum, semper excussa, ne quid inferret cibi, uberibus suis eam alens tandem inventa fuit; quo miraculo, ut Plin. *lib.* 7. *c.* 36. verbis utar, *matri salus donata filiæ pietate est, ambæque perpetuis alimentis, & ille locus eidem consecratus est Deæ, C. Quinctio, M. Attilio Cons. templo Pietatis in illius carceris loco structo.* Ergo quidquid integrum collegium tenuerit, cui hanc quæstionem fuisse à civitate Tudertina commissam: Bart. *in d. l. si adulterium, §. liber. ff. de adult.* refert, & quidquid in Baldazo quodam usu venisse, qui patrem proscriptum impunè necavit, memoret Alexand. *in d. leg. liber.* Cotta *in mem. verb. bannitus el* 3. ego adduci non possum ut credam, filio, etiam in hoc casu, patris necem impunè cessuram.

Quod eò constantius defendo, quòd videam mecum Angelum *in d. §. libert.* Decium *in c. quæ in Ecclesiarum, n.* 14. *de constit.* Fortun. *in l. veluti 9. colum. vers. ex superioribus*: Garcia & Didac. Covarr. *de spons. c.* 7. *§.* 7. *n.* 5. *& in c. Rainut. in initio, n.* 9. sentire, & eamdem opinionem probare. Necnon Cæpol. *consil.* 5. *n.* 29. *cum seqq.* quem refert, & sequitur Tiber. Dec. *lib.* 9. *crim. c.* 13. *n.* 6. qui quod plus est, extraneos opem filio dantes; hoc in casu teneri vult, quamvis aliàs neutiquam tenerentur. Planè si pater aliquid contra patriam, vel patriæ parentem, Principem hostili animo moliatur, aut etiam in Catholicæ fidei perniciem, quà violata vix potest ulla Resp. incolumis esse, aliquid tentare præsumat, non dubitarem filium absolvere, qui ubi nihil rogando profecerit patris scelus vel detulerit judici, vel desperatis rebus, & nulla alia remedii forma relicta, in illum manus injecerit. Hoc namque concors omnium utriusque juris interpretum schola confitmat: Fortunius, Covarr. & supradicti omnes; Carrer. *tit. de homic. vers. 9. quæro, n.* 27. Plaza *d. c.* 22. *num.* 15. Simancas *in Cathol. instit. tit.* 29. *num.* 35. *cum multis seqq.* Pert. Gerar. *sing.* 2. Mant. *sing.* 155. *& in Enchirid. c.* 242. Duefias *reg.* 286. *ampliat.* . . . . & latè Cenedo *collect.* 20. *ad decret.*

Et efficacissima ratione defenditur, quippè quòd non possit pater in Rempublicam facere, quin simul filio vim & injuriam inferre videatur, quam etiam contra patrem propulsare licere, omnes cum Florent. *in l. ut vim de just. & jur.*

testantur. Unde in Apolog. Tert. *in reos* (inquit) *majestatis & publicos hostes omnis homo miles est.* Et eum minimè parentis loco habendum, neque ut talem lugendum Marcellus *in l. minimè* 35. *de religios.* (vide omninò Durant. Casel. 2. *var. c.* 3. & Tiber. Decian. *suprà cap.* 15. *n.*9. & 10.) admonuit. *Qui ad patriam delendam, & parentes & liberos interficiendos venerit: Quod si filius patrem, aut pater filium occidisset sine scelere, etiam præmio afficiendum.* Id quod elegantissimè Marcus Tullius 3. *offic.* expressit, sic inquiens: *Quid si tyrannidem occupare, si patriam prodere conabitur pater, silebitne filius? Imò verò obsecrabit patrem ne id faciat; si nihil proficiet, accusabit, minabitur etiam, ad extremum si ad perniciem patriæ res spectabit, patriæ salutem anteponet saluti patris.*

Etenim ut multis Jurisconsultorum *l.*1.§. *sed est servus de vent. insp. l.*1.§. *generaliter de vent. in pos. mitt. l.*3.§. *quod pater de mun. & hon.* testimonlis cavetur, non parentibus tantùm sed præcipuè Reipublicæ nascimur: Quam in pari causa præferri debere, quicquid literæ ordine Pomp. *in l. veluti de just. & jur.* parentes præponat, optimè post longam disputationem concludit. Fortunius *in d. l. veluti col.*10. & ex Platonis *in Crito.* sententia colligitur, à quâ non longè Cicero 1. *offic.* abest, & alii ex Græcis Philosophis, quorum verba latè congerit Stobæus *serm.*37. Unde Varro relatus à Nonio, scitè admodum patriam majorem parentem appellat, sic inquiens: *Si qui patriam majorem parentem extinguit, in eo culpa est, quod facit pro sua parte is qui se eunuchat, aut aliqua liberos producit:* ubi ut hoc obiter animadvertam, verbum *producit* non *procreat*, significat, sed *differt, & impedit*, ut & verba præcedentia suadeant, & rectè Christophorus Colerus *parerg. c.* 34. prævidit. Sed & Cicero *lib.* 1. *de Repub.* non minùs venustè antiquiorem, sivè potiorem parentem patriam dixit: *Sed quoniam* (inquit) *plura beneficia continet patria, & est antiquior parens quàm is qui creavit; major profectò ei, quàm parenti debetur gratia.* Valerius *lib.* 5. *c.* 6. *in princip.* quoque hoc idem non inelegantioribus verbis edocuit: *Arcllissimis* (ait) *sanguinis vinculis pietas satisfecit; restat nunc, ut patriæ exhibeatur; cujus majestati, etiam illa, qua Deorum numinibus æquatur, auctoritas parentum, vires suas subjecit; fraterna quoque caritas æquo animo, ac libenti cedit, summa quidem cum ratione, quia versa domo, intemptatus Reip. status manere potest; urbis ruina, penates omnium trahat secum necesse est.*

Et sanè neque exemplis destituimur, quibus præstantiorem esse patriæ, quàm parentum aut liberorum causam, manifesteturi: Nam Lucium Brutum, Valerio *dict. lib.* 5. *c.* 8. Flor. *lib.* 1. *cap.* 9. August. *de civit. Dei, lib.* 3. *cap.* 16. Polict. *lib.* 4. *cap.* 11. referentibus, legimus filios suos Tarquinii dominationem à se expulsam revocare conantes, comprehensos proque tribunali virgis cæsos, ad palum religatos, securi percuti jussisse. Cujus exemplum Darius, & alii quorum Plutarch. *in parallel. cap.* 23. *& sequent.* meminit sequuti sunt: Et ut interim Epaminondam, Manlium Torquatum, & Postumium Tiburtium omittam, qui filios, ut passim tradunt Auctores Plutarc. *suprà c.*13. Plin. *lib.*34. *c.* 4. Agellius *lib.* 9. *c.*13. Valer. *suprà, & lib.*2. *c.*7. ob militiæ ordinem non servatum morti dedere; quò forte respexit, Paulus *in l. post Liminium* §. *filius de captivis*, dum ait: *Disciplinam castrorum antiquiorem fuisse Romanis, quàm caritas liberorum:* silentio Avidii Cassii memorabile factum involvi non potest, qui filium Tribunum, qui legem Agrariam primus tulerat; multisque modis populariter hominum animos sui amore devinctos tenebat, ob affectati regni crimen domi damnavit, verberibusque affectum necari jussit, ac peculium ejus Cereri consecravit, ut Plin. *d. lib.* 34. *c.* 4. Florus *lib.*1. *c.*26. & alii prodidere. Marii quoque & Erechthei consimile factum narrat Plutarch. *in paral. c.* 40. *&* 41. qui patriæ caritati, natura postposita, in somniis prænoniti, se victoriam consequuturos si priùs Diis victimas filias facerent: nihil cunctati, eas animo libenti sacrificarunt.

CAPUT V.

Expositum etiam filium, & à patre quavis occasione relictum, si agnitum patrem occiderit, parricidii teneri, contra omnes defendimus. De expositis liberis plura. Thebanorum, Romanorumque de exponentibus leges. Naturaliter etiam malè meritis parentibus ob solum vitæ beneficium, pietatem à filiis deberi. Hoc Valerii, & Cicer. verbis, & Manlii Torquati exemplo probatum.

SUpradictis proximè quæstio illa videtur accedere, an filius, qui patrem occiderit, à quo sanguinolentus, id est recens natus expositus sit, vel posteà languidus, & infirmus sine justa causa in xenone, seu hospitali relictus, parricidii pœna, vel ordinario tantùm homicidii supplicio veniat afficiendus? Et quidem interpretes omnes quotquot de hac re sermonem fecere: Petr. Gerar. *sing.* 2. Carter. *d. vers.*9. *quæro, n.*28. Paz. *d. c.*22. *n.*15. & 27. *in fin.* Menoch. *de arbitr. cas.* 396. *n.*14. Tiber. Decian. *lib.* 9. *crim. c.*15. *n.*29. parricidii reatum filium incurrere negant, verbis Imperat. Valentiniani, Valentis, & Gratiani allecti, qui eum, sobolem suam exponendam putavit, non solùm animadversioni, quæ constituta est, quæ erat extraordinaria ex S. C. Plauciano, ut refert Menoch. *d. cas.* subjacere præcipiunt, sed & aditum repetendi filii habere non sinunt. *Nec enim* (inquiunt) *in l.*2. *C. de infant. expos. suum quis dicere possit quem pereuntem contempsit.* A quâ decisione non longè noviot alia Justiniani *in l. fin.* §. *sed scimus, Cod. de latin. lib.* differre videtur, quâ servus, qui ægritudine affectus à domino destituitur, si convaluerit, servitutis vinculis liberatus, sui juris manere jubetur. Quod æquè

æquè in filiis valuisse, & patriæ potestatis nexibus, si à parente expositi fuerint, liberari, tam civili, *l.*1. *C. de expos. in C. Theodos. cap. unic. de infant. expos. lib.*3. *tit.*20. *part.* 4. quàm canonico, & regio jure probatur.

Nam etsi olim Romulus, ut Dionysius *lib.*2. *antiq.* Petr. Greg. *lib.* 44. *Syntag. c.* 3. *n.*2. refert, liberos sub certis legibus exponere concessisset, posteà tamen his, & aliis pœnis non immeritò ea parentum crudelitas coërcita est: Nam si filios, qui à patribus nullam artem edocti essent, patres impunè contemnere, & alimentis privare prudentissimus sanxerat Solon Plutarc. teste *in ejus vita*, cur iis pietatem, & obsequium debebunt, à quibus sub fortunæ arbitrio relicti, & quodammodo vita privati immaniter fuerint? *Netare enim videtur,* ut Paulus tradit, *qui denegat alimenta: Et qui publicis locis misericordiæ causa exponit, quam ipse non habet, in l.* 4. *de lib. agnos.* quæ non malè intelligi potest, de his, qui exponebant filios in columna lactaria Sospiti Junoni dicata; de qua vide, quæ post Festum tradit Rævard. *lib.*1. *conject. cap.* 17. Unde apud Thebanos, ut Ælianus *lib.*2. *de var. hist.* refert, lex erat, quæ capitis pœna mulctabat illum, qui infantem exponere, vel in solitudinem abjicere ausus fuisset.

Verum si in extrema necessitate pater esset constiturus, sive mas sive fœmina infans asset, cogebatur eum statim à materno partu ad magistratum, cum ipsis fascils, adferre, qui acceptum alicui viro levi pretio tradebat, cum quo pactum, & conditiones intercedebant, ut per suam fidem infantem aleret, & adultum servi, vel servæ loco haberet. Sed & Romanis, apud quos hoc crimen frequentissimum fuisse indicat Tertullianus *in apologia, filios exponitis suscipiendos ab aliquo pratereunte misericordia extranea* variè, pro temporum varietate, vindicatum fuit; ut ex Cujacii *lib. 16. observat. cap.* 36. *&* *in parat. ad tit. Cod. de inf. ex pos.* Menoch. *casu* 396. Vela *de delect. cap. de exponen. inf.* Bossio *tit. de homic. num.*7. *&* 8. scriptis constabit.

Sed adhuc ego, quoad nostram pertinet tractationem, adduci non possum, ut credam, etiam ob hanc causam filium patri, quem compertum, & exploratum habet, & à quo se genitum esse cognoscit, citra parricidii supplicium mortem inferre posse. Nam neque verosimile est filium à patre sine maxima causa exponi potuisse; ut enim apud Philostratum *lib.*2. *cap.*8. ex Eutipide Apollonius ostendit:

Cunctis hominibus filii sunt ipsa anima.

Et ut exponendi occasio deficeret, ac certè, qui exponit, pater esse non desinit, neque quicquid se impiè adversus filium & crudeliter gerat, natura ipsa minor ei pietas, & reverentia debetur. Quid est enim, ob quod non solum nascendi initium, & hujus vitæ usuram, filii parentibus rependere teneantur? Unde rectissimè Imp. *l. patrem* 26. *Cod. de nupt.* etiam in nuptiis expositæ filiæ exponentis patris consensum requirit; & Fortunius Garcia *in l.* 1. §. *jus naturale de justit. & jur.* admodum doctè concludit, ex supradicta ratione filium egenti patri, quamvis ab eo nunquam aliquod beneficium acceperit, alimenta præstare, teneri.

Naturaliter itaque parentibus etiam malè merentibus pietatem debemus, quod Mucii Manlii Torquati filius apud Valerium *lib.* 5. *c.* 4. ostendit, qui effecit, ne pater, à quo semper rustico opere gravatus, & male habitus fuit, causam ad populum diceret: Et Valerius ipse hoc addito elogio manifestiùs expressit: *Commendabilis est pietas, quæ manuetis parentibus præstatur; Sed Manlius, quo horridiorem patrem habuit, hoc laudabilius periculo ejus subvenit: qui ad eum diligendum, præter naturalem amorem, nullo indulgentiæ blandimento invitatus fuerat.*

Ostendit etiam & Cicero *pro Cluent.* dum pro Cluentio, Ita adversus ejus matrem Sasiam loquitur: *Nam Sasia mater hujus Habiti, mater enim à me nominis causa, tametsi in hunc hostili odio, & crudelitate est, mater inquam appellabitur, neque unquam illa ita de scelere, & immanitate audiet, ut naturæ nomen amittat.*

CAPUT VI.

Parricidii crimen malè hucusque à Doctoribus ad patrum spiritualium, Judicum, Dominorum, & similium personarum interfectores extentum. Planè qui patriam, aut principem produnt, parricidas passim à bonis auctoribus appellari: & non majestatis tantùm, sed & parricidii reos videri. Hoc & debitum patriæ amorem exposcere. De quo nonnulla. Pilatum in Christi Domini morte parricidium commisisse secundum aliquos. Qui ejus interitus. Præceptoribus non secus ac parentibus reverentiam deberi, & an in nece eorum parricidii crimen committatur.

QUemadmodum naturales parentes nullo casu citra parricidii crimen interfici posse, nisi ubi contra patriam aliquid moliuntur, supra contra communes Doctorum traditiones resolvi: ita è contrario explodenda est mihi in hoc capite eorumdem sententia, quos refert Plaza *d. c.*22. *n.*18. Tiraquel. *in l. si unquam verb. susceperit liberos num.* 22. Roxas *in epit. suc. cap.* 28. *n.*9. Menoch. *casu* 355. *n.*16. Tiber. Dec. *lib.*9. *crim. c.* 5. *ex n.* 5. qui scrio affirmare nequaquam verentur, parricidium quoque, in nece parentum spiritualium committi, vel aliorum, qui parentum instar habeantur; veluti si quis Judicem, Dominum, Episcopum, vel Parrochum interfecerit: Ita docet Accurs. *in auth. at jud. sine quoquo suffr.* §. *illud:* Fab. Plat. & Angelus *in* §. *alia deinde, Inst. de publ. jud.* Carr. *d. vers.*9. *quæro, n.* 10. *&* 12. Plaza *supr. n.*21. *&* 22. Nam etsi non diffiteat, magnam in his personis venerationem & pietatem deberi, ut pluribus adductis Tiraquel. ostendit, *de pœn. temp. cas.* 21. *per totam.* Et As-

can. *Clem. de pat. pot. effect.* 3. *ex num.* 7. Quis tamen ferat, particularem hujus sceleris pœnam, peculiaribus rationibus certis personis infligtam, ita latè produci, ut nullus fere casus relinquatur, quo locum habere non possit? Aliis suppliciis, alia maleficia puniantur, parentum violatio hanc sibi dumtaxat animadversionem usurpet; neque pœnalium legum verba contra totius legalis scientiæ principia, *l. interpretatione, l. respiciendum de pœn. c. odia de regul. jur. in 6.* extra proprios cancellos protrahantur.

Præsertim cùm isthæc horum auctorum ampliationes, nullo, nec juris, nec quotidiani usus fundamento nitantur, ut bene Gregor. Lopez *in d. l.* 1. 2. *part. verb. al fijo*: D. Joan. Vela *d. c.* 27. *n.* 5. & Tiber. Decian. *d. lib.* 9. *c.* 9. *n.* 6. advertunt; sicut neque illa, quam ex multorum opinione refert, & sequitur Plaza, *ubi supr. num.* 35. quæ docet parricidii reum judicem esse, qui subditum suæ potestati & imperio hominem injustè ultimo supplicio mactaverit, contra apertum Ulpiani *in l. Cornelia, ff. de sicar.* responsum, qui eo in casu pœnam legis Corneliæ de sicariis comitti his verbis scripsit: *Lege Cornelia, de sicariis tenetur, qui cum in magistratu est, esset, eorum quid fecerit, contra hominis necem, quod legibus permissum non sit.* Planè si quis in patriam aliquod facinus commisisset, etiam si alia reperiantur supplicia non malè tentare quis posset, parricidii pœnam locum habere, ut post alios doctissimus Ant. Conclus *ad leg. Jul. majest. lib.* 1. *c.* 1. & Tiber. Decian. *d. c.* 5. *n.* 4. advertunt: nam certè parricidii nomen hanc in rem sæpissimè ab auctoribus usurpari videmus. Cicero 3. *offic. Potest cuiquam esse utile fœdissimum parricidium patriæ.* L. Flor. *lib.* 4. *c.* 1. cum de Catilinæ conjuratione loqueretur: *Fulvia vilissimum scortum, sed parricidii innocens.* Salustius de eodem Catilina Ciceroni maledicente in Senatu, *ad hæc maledicta* (inquit) *alia cùm adderet, obstrepere omnes, hostem, atque parricidam vocare.* Et de alia, quæ eleganter ad hoc notat Isaac. Casaub. *ad Lamprid. pag.* 350. Quod non immeritò admitti videtur, si enim patria communis nostra est parens, qui patriæ vim, & interitum infert, aut in ejus perniciem impium aliquod facinus machinatur, quasi qui parentem occidat, parricidii reus judicari debet. Quinimo potiorem esse patriæ, quàm parentum rationem, & *suprà hoc lib. c.* 4. insinuavi, & eleganter Ovid. 2. *de Ponto, eleg.* 4. ostendit, dum ait:

Dulcis amor patriæ ratione valentior omni.

Et Seneca *in Troad. Præferre patriam liberis regem decet*: Sed neque abest Cicer. 1. *offic.* qui patriam patribus præposuit, dum dixit: *Non nobis solùm nati sumus, sed partim patriæ, partim parentibus, &c.* Et 6. *de repub. & in somn. Scip. Justitiam cole, & pietatem, quæ cum sit magna in parentibus & propinquis, tum in patria maxima est.* Quod satis testati sunt Brutus, Curtius, Decii, Scipiones, Codrus, Thrasibulus, Philenì, & alii, qui ut passim auctores (Valer. Max. *lib.* 5. *cap.* 6. & alii relati à Petr. Greg. *in prælud. lib.* 2. *c.* 39. Bellengar. *verb. patria*) commemorant, mortem pro patria alacriter oppetierunt, maluerintque patriam incolumem propriæ vitæ jactura relinquere, quàm superstites cernere laborantem, & captivam intueri. Unde non absimili modo, licèt ii qui principes aliquid moliuntur, majestatis crimen incurrant, & pœnis huic sceleri constitutis, *l.* 1. *leg. quisquis, cum aliis, C. & ff. ad l. Jul. majest.* plectantur; adhuc tamen, quia Imperator vel Princeps patriæ pater esse censetur, parricidæ dicuntur. Sueton. *in Jul. c.* 38. de Julii Cæsaris morte agens: *Curiam, in qua occisus est obstrui placuit, Idusque Martias parricidium nominari.* Valer. *lib.* 2. de Cajo Cassio: *Dignam manum quæ publico parricidio se non contaminaret*, & sæpè alibi, in locis plena manu à Brisonio, *verb. parricidium* congestis.

Quibus ego Senecam *lib.* 1. *de Clement. c.* 9. addo, qui Augustum, ad Cinnam sibi insidias parasse compertum ita inducit loquentem: *Vitam tibi Cinna do, prius hosti, nunc insidiatori ac parricidæ.* Et Lampridium *in Commod.* qui in Commodi nece exultasse populum refert, & magnis acclamationibus illum *parricidam Senatus appellasse.* Nimirum, quia ut Cicero ait: *Atrocius est patriæ parentem quàm suum occidere.* Qua de causa, Pilatum, quòd Christum Dominum omnium parentem & servatorem occiderit, parricidam fuisse, & pœna parricidii miraculosè damnatum, nonnulli ex nostris Scriptoribus tradiderunt: Montal. *in tract. de reprob. sent. Pilati, ver. & hæc sufficiunt*: Carr. *in prax. §. de homicid. vers.* 9. *quæro, numer.* 11. Plaz. *d. c.* 22. *n.* 23. Tiber. Decian. *lib.* 9. *crim. c.* 5. *n.* 7. Ejus namque corpus fuit per terram à duobus bobus perductum, & non secus atque de parricidis fieri, alio loco retulimus, in lacum projectum. Quamvis alii auctores, quibus hac in re plus tribuendum existimo, propria se illum manu transverberasse testentur, Paul. Oros. *lib.* 7. *c.* 5. Baron. *tom.* 1. *annal. anno Christi* 41. *pag.* 280. ut sic malorum, in quæ devenerat, compendium, mortis celeritate quæreret.

Est etiam ut Petr. Ærodius *lib.* 8. *rer. jud. tit.* 6. *c. fin.* advertit, aliquod parricidii genus in præceptores sævire á quibus quis licèt non vitam, vera tamen (ut dicebat Antisthenes & Aristippus) ex Laërt. *in eorum vitis*, vitæ præsidia, quæ etiam é naufragio possint enatare, censetur accipere. Quinimo quod dirat corpus ab animo, eo plus præceptoribus debemus quàm patribus, quare non minori quàm parentes obsequio & amore præceptores colendos, post Platonem Accursius quoque noster *in l. libert. 9. de obseq. à liber.* agnovit, & Marcus Mantua, *in glossar. part.* 1. *c.* 92. Ascan. *Clem. de pat. potest. eff.* 3. *num.* 11. qui hinc magistrum in jus vocati non posse, constanter tuetur. Quis est enim, ut Cicer. *pro Planc.* (inquit) *liberaliter educatus, cui non educatores, cui non sui magistri, atque doctores, cui non locus ille mutus, ubi ipse aut doctus, aut altus est, cum grata recordatione in mente versetur?* Aut quis ignorat, nunquam vel commendari satis (ut Annæus Robertus *lib.* 3. *rer. jud. c.* 3. ait) vel merita largitione, & dignis præmiis foveri posse præceptores? qui solicito studio educationem, & mores adolescentiæ curant, quique juventutem bonis artibus imbuunt. Quod quantum conducat ad veram & solidam gloriam, Lycurgus, ut Cœli *lib.* 20. *c.* 28. refert, catulorum argumento demonstrabat, quos eisdem prognatos parentibus, educationis dissimilitudine diversis moribus ostendebat: cum lucernarius foret unus, alter venaticus, & qui generosos spiritus, alunt, laboribus innutritus. Unde nota est in jure, & ab omnibus hac solùm de causa probata, illa Attilii Reguli *de donat.* in Nicostratum præceptorem, cujus disciplina melior effectus fuerat, remuneratoria donatio: Necnon pium illorum auditorum officium à quibus Sabinus ut narrat Pomponius, *in l.* 2. *circa fin. de orig. jur.* in plurimum sustentabatur. Sed & multa, eademque insignia grati animi erga magistros exempla, lato sermone Petrus Gregor. *in prælud. cap.* 41. & Menoch. quem vide *centur.* 5. *cas. fin.* recensuit. Et quod ad rem nostram vehementer conducit, Zoïlum quòd nedum vivis præceptoribus, sed Homero totius (ut Just. *in proœmio, ff. §. incipite* inquit) virtutis parenti, mille jam antè annos mortuo, indigne detraheret, damnatum parricidii nonnulli testantur: alii á Philadelpho in crucem affixum: quidam, lapides in eum conjectos: aut Smyrnæ vivum in Ignem, ut sacrilegum, projectum esse ajunt: Refert. Petr. Ærodius *ubi supr.* Quæ tamen omnia, eo animo accipi volo, ut gravissimum crimen esse patriæ, principi, & præceptoribus mortem inferre significent, non tamen ut in his casibus, quicquid supradicta contrarium suadeant, culleo, & serpentibus locum esse, defendere videar.

CAPUT VII.

De filiis sit ad parentes transitus. Horum in filios imperium ex natura ipsa descendere. Romanos potestatem patriam cum vitæ, & necis jure in liberos exercuisse. Hujus rei multa in bonis auctoribus testimonia: nonnulla etiam in Jurisconsultorum libris vestigia inventri. Omnia diligenter ob oculos posita. Et Martiniano in leg. 1. *de parricid. cum Cujac. luce data. An apud alias nationes jus impune occidendi liberos fuerit. Et qui apud Romanos eo usi reperiantur. Quo respectu Cajus & Justinianus patriam potestatem proprium jus Romanorum dixerint. Vendere olim liberos parentibus licuisse hodie quatenus liceat.*

PArentum in filios dominationem ex naturæ legibus originem trahere, & ea quæ de illis debita reverentia *sup. hoc lib. c.* 2. retulimus, satis ostendunt, & eleganter Plin. Jun. *in Panegyr.* admonuit, dum ait: *Lex naturæ semper in dilione parentum liberos esse jubet.* Nec dissentit Aristot. *lib.* 2. *polit.* qui gentium jure, triplex in unaquaque domo imperium constituit. Dicearchum in servos, Basilicum in filios, Politicum in uxores. Romani tamen, jam inde a nascentis reipublicæ tempore, adeo magnam sibi in liberos potestatem adrogarunt, & tot juribus, totque privilegiis munitam, ut patria potestas (ut Justin. *in §. 1. inst. de patr. pot.* post Cajum tradit) propria civium Romanorum, neque eo modo apud alios homines usu recepta, dici potuerit. Quod forsan, ut pleraque alia, ea demum ratione induxerunt Romani, ut cives ad matrimonia, & liberorum procreationem urgentius alicerent (Multa quæ ob hoc inducta sunt vide apud M. Vertranium, & Ferd. Paez *de jur. lib.* Duaren. 1. *disp. c.* 40.) nec enim frustra Senec. *lib.* 3. *de benefic. c.* 10. *Parentum* (inquit) *conditionem sæcavimus, quia expediebat liberos tolli, & liberis civibus civitates replere.* Inter reliqua autem patriæ potestatis jura, quæ singulis prope paginis auctores nostri commemorant, (*De effect. patr. potest.* vide Asc. *Clement. in tract. de pat. potest.* Pinel. *in Rub. C. de bon. mater.* 2. *p.* Forc. *dial.* 15.) illud maximum erat, ut parentes filios non vendere tantum, verùm & occidere ad libitum possent. Quod ex antiquissima Romuli lege originem traxit, quæ his erat verbis concepta & quam referunt Balduin. & Pratejus *ad ll. Rom. cap.* 17. & omnes *in princ. de patr. potest. Parentum in liberos omne jus esto, relegandi, vendendi, occidendi*, & multis juris nostris civilis testimoniis affatim demonstratur. Sic enim Paulus *in l. in suis* 11. *in fin. de lib. & posth.* de liberorum exhæredatione pertractans, *Nec mirum est* (inquit) *ut liceat eos exhæredare, quos & occidere licebat*, & Papinian. *in l. patr.* 20. *de adult.* patri tantum, qui filiam in potestate habet, ejus in adulterio deprehensæ, occidendæ licentiam permittit. Et Constant. Imp. *in l. fin. Cod. de patr. potest. Libertati ait tantum á majoribus impensum fuerat, ut paribus quibus jus vitæ in liberos, nefasque potestas erat permissa, libertatem eripere non liceret.* Sed neque abest Martianus, *in l.* 2. *ad l. Pomp.* qui cum legis Pompejæ de parricidiis capita recenseret, ea teneri matrem, & maternum avum, qui liberos occidissent, expressit; patris verò altum fecit silentium: ea nimirum causa, ut ante nos erudite Cujac. *lib.* 5. *observat. cap.* 17. (quod non intellexit Pratejus *sup.* tradit idem Cujac. *in oppos. ad Tit. C. de patr. potest.*) advertit, quia cum mater, & per maternam lineam ascendentes personæ, liberos in potestate non habent, *§. fin. Instit. de pat. potest. l. nulla fœmina, ff. de suis & legit.* non æquè ut pater, liberos impunè occidere poterant. Extat quoque Epigramma quoddam hanc eandem potestatem ostendens apud Petronium *in Epigram. post satyr. excusis* in hæc verba.

Et

Et pater est dictus patriæ dignissime Juli.
Quique tibi vitam abstulit est quoque dictus
Ipse pater patriæ, Dic Phœbus adhæreat utri?
Utrique: hic patris est vitam dare, Patris & hoc est
Romani, ti quam potuit dare, demere vitam
Posse etiam natis: vitam dedit alter, ut alter
Vitam adimit, patriæ pater est sic dictus uterque.

Nec desunt parentum exempla, qui hac sibi concessa facultate usi perhibeantur. Nam ut Junium Brutum, Avidium Cassium, Manlium Torquatum, & Posthumium Tiburtium præteream, quorum jam alio loco *supr. hoc lib. c.* 4. meminimus. Aulus Fulvius Senatorii ordinis vir euntem in aciem filium retraxisse, à Sallustio *in Catil.* Dionysio *lib.* 37. Valer. *lib.* 5. *c.* 8. narratur, juvenemque & ingenio & literis, & forma inter æquales nitentem, pravo consilio amicitiam Catilinæ sequutum, inque castra ejus temerario impetu ruentem, supplicio mortis affecisset: præfatus, non se Catilinæ illum adversus patriam, sed patriæ adversus Catilinam genuisse: Quin etiam citra causam Reipublicæ ob solius pudicitiæ respectum, refert Pomponius *in leg.* 2. §. *initium de origin. jur.* Virginium Virginiam insontem filiam occidisse. Et Titus Livius *lib.* 1. P. Horatium, ejus Horatii patrem, qui superatis Curiatiis, sororem occiderat, ita ad populum inducit loquentem, *se filiam jure cæsam judicare: ni ita esset patrio jure in filium animadversurum.* Nimirum quia hoc priscis Romanis jure potestatis licebat, & de liberis ut Budæus *in l.* 2. *ff. de sicar. in annotat. posterior.* ait, etiam capitaliter citra judicium statuere poterant. Id quod ex Cicerone *in orat. pro domo sua*, quoque intelligere possumus: qui de Clodio loquens, qui se in adoptionem plebejo homini dederat, cùm ex patriciorum genere esset: ita inquit: *Credo enim quamquam in illa adoptione legitimè factum est nihil, tamen te esse interrogatum, auctor ne esses, ut in te P. Fontejus vitæ, necisque potestatem haberet ut in filio?* Hæc namque concepta esse, & solemnia adrogationis verba, ex Agellio *lib.* 4. *noct. Attic. cap.* 19. & Alex. ab Alex. *lib.* 2. *genial. cap.* 8. didicimus. Sed neque Romanis duntaxat verùm aliis quoque nationibus hanc filiorum occidendorum licentiam fuisse communem, vel ex eo colligimus, quòd Ægyptii levissimam in filiorum occisores, ut Diodorus, *lib.* 2. refert, animadversionem constituebant. Et Persæ crudelem in filios, & in servos dominationem exercuisse, paternaque potestate abuti soliti memorantur: Cæl. Rhod. *lib.* 11. *lect. ant. c.* 17. *ad med.* ex Arist. qui eorum imperium Tyrannidem nominat *lib.* 8. *Ethic. c.* 10. Apud Gallos item, ut Cæsar *de bello Gall. lib.* 7. testatur, viri, non in liberos tantùm, sed & in uxores vitæ, & necis potestatem habebant. Quod & apud Israelitas, & alios adjacentes populos voluisse, ex Abrahami exemplo ita liberè filium Isaacum morti devovere audentis, & Jephte, qui à bello rediens filiam sibi primo oblatam in victimam obtulit, nec non ex aliis sacræ historiæ argumentis latè probare contendit Petr. Gregor. *in prælud. lib.* 5. *c.* 7. *& lib.* 11. *syntag. c.* 5. Inde Justinianum *in d.* §. 1. *de patr. potest.* reprehendens, quòd nullos alios homines talem qualem Romani potestatem habere in liberos dixerit, in quem etiam eadem ratione Francisc. Connan. *lib.* 2. *comment. c.* 13. invehitur, non satis animadvertentes Imperatorem aliis gentibus potestatem in liberos non negare, nec enim poterat, cùm ut initio hujus capitis diximus, ex juris naturalis fontibus manet. Sed eam tantùm, quæ Romanis est, tot scilicet juribus, tot effectibus prædictam, nullos alios homines agnovisse, testari. Quod multi ex nostris scriptoribus inter quos Pinel. *in Rub. C. de bon.* 2. *p. n.* 17. Vacon. 1. *declarat. c.* 8. & 3. *c.* 50. Porca *dial.* 15. & omnes post glos. *dict.* §. 1. rectè percepisse videntur, & Dionysius Halycarn. *lib.* 2. luculenter explicuit, adeò latam patriam potestatem apud Romanos fuisse, recensens: ut dominicam superaret. Nam sive necare, sive verberare, sive rustico opere damnare innocentem, inauditum, & indefensum filium pater vellet, ei libera erat facultas, nec non & usque ad tertiam auctionem vendendi, ut si semel nundinatus à patre filius, ab hero clementiore manumissus fuisset, iterum genitoris venalitium, ut ante, mancipium fieret, nec nisi post tertiam auctionem ab ea truculentia tutus esset. Quæ tamen vendendi filios facultas posterioribus Jurisconsultorum, & imperatorum temporibus (ut hoc obiter animadvertamus) non videtur itidem valuisse, *l. minor.* 39. §. *pater. de evictio. l.* 1. *C. de pat. qui fil. l. fin. C. de patr. potest.* Mercer. *lib.* 1. *opin. c.* 9. quinimo nedum vendere, verùm & pignori accipere, sub deportationis pœna, ut Paulus *lib.* 5. *sent. tit.* 1. scribit veterum erat (quamvis Tribonianus sub ejusdem Pauli *in l. fin. ff. quæ res pigno*, nomine relegationis tantùm, ut advertit Cujac. *ad Paul. d. tit. facit l. qui filios C. quæ res pig. l. obest, & auth. imo Cod. de obl. & action. l.* 8. *in fin. lib.* 3. *fori. l.* 3. *tit.* 13. *pag.* 5. & vide Balduin. *ad leg. Rom. cap.* 17. meminerit.) Nisi fortè Pater in id inopiæ & paupertatis devenisset, ut non nisi ex filii, filiæve venditione sibi victum quærere posset; tunc enim ei filium vendere, & multò magis (quicquid contrarium Accur. *in l.* 2. *Cod. de pact. qui fil. distr.* quem sequitur Jas. *in l. in suis num.* 28. sed rejiciunt cæteri, ut constat ex Pinel. *in* 2. *part. Rub. Cod. de bon. Mat. num.* 35. Cujac. *sup. Molin. lib.* 4. *de primogen. cap.* 5. *num.* 13. Covarrub. 3. *var. cap.* 14. *n.* 4. somniet) pignori dare, Constantini Imperatoris sanctio *l.* 2. *C. de patribus qui fil. distrax. l.* 8. *& 9. tit.* 27. *p.* 4. his verbis concepta permittit. *Si quis propter nimiam paupertatem, egestatemque, victus causa filium, filiamve sanguinolentus vendiderit, venditione in hoc tantummodo casu valente, emptor obtinendi ejus servitii habeat facultatem, &c.* Quo tamen in loco vulgata lectio mendosa videtur, & verbum, *sanguinolentus*, non ad patrem,

trem, sed plurali numero *sanguinolentos*, ad filios referendum, & recens natos, adhucque sanguine materno madentes interpretandum, ut jam pridem multi magni nominis viri animadverterunt. Pinel. & Covarrub. *sup.* Alc. *lib.* 1. *de verb. sig.* Cujac. *in parat. C. de inf. expos. & his qui sanguinolentos nutriendos acceperunt*, Gilberi. Rheg. *lib.* 1. *Enantiph. c.* 21. P. Fab. 1. *sem.* 6. Neque mirum si famis & necessitatis ratione, hoc parentibus permiserint jura, nam id à paterna pietate nequaquam alienum videtur: cùm satius sit eo modo patrem sibi simul & filio prospicere, quam utrumque maximo famis dolore, quem Menandet miserrimum vocat, perire. Unde Nehemiæ quinto capite populus fame oppressus, sic inquit: *Filii nostri, & filiæ nostræ multæ sunt nimis, accipiamus pro pretio eorum frumentum, & comedamus, & bibamus.* Et Eusebius *lib.* 9. *Histor. Eccles. cap.* 8. refert, tempore Maximiani Imper. multos parentes filios suos vendidisse. Et Erisichthon postquam integrum patrimonium luxuriosè profudit, tandem & filiam, ut fami succurreret vendidit, ut tradit Ovid. 8. *metam.* his verbis.

Et tandem demisso in viscera cultro,
Filia restabat, non isto digna parente,
Hanc quoque vendit inops.

Extat etiam (ut alia quæ in hanc rem ex Tiraquel. *lib.* 1. *de retr.* §. 26. *glos.* 1. *num.* 14. Ascan. Clem. *de patr. potest. effect.* 1. *num.* 2. Piso. Soac. *in* §. 1. *inst. de patr. potest.* acceperunt, silentio præteream) facetissimum apud Aristophanem *in Acar.* de Megarensi quodam exemplum, qui optionem filiabus dabat, vellentne vendi, an potiùs domi fame perire, Græcè quidem, sed in hunc sensum.

Verùm ô improbæ puellæ miseri patris
Accendite ad cibum, si quid inveneritis alicubi,
Audite tunc, convertite ad vos ventrem,
Utrùm vendi mavultis, an esurire malè?
Puell. *Vendi, vendi.*

CAPUT VIII.

Jus occidendi filios olim parentibus datum, posterioribus legibus ademptum, nec nisi modicam coercitionem, aut exheredationis remedium illis relictum. His supplicitis parentes erga filios contentos esse debere, Senecæ, Ambros. Salvian. & aliorum verbis ostensum. Trajanum filium, quem pater severè nimis tractabat à patris manu liberasse, id jure factum, ut Papin. refert. Cujus verba cum Hotoman. & Petr. Fab. emendantur, quamvis Cujacius emendationem non probet. Patrem filium sibi reluctantem judicibus offerre debere. Multis hoc juribus comprobatur. Sed præcipuè Ulpian. responso in l. 2. *de sicariis. De ejus interpretatione latissimè agitur. Neminem indicta causa damnari.*

QUemadmodum vendendi, ita & occidendi filios potestas, novioribus legibus angustata videtur. Undè quæ de hac re tractant Jurisconsultorum & Imperatorum responsa, præteriti duntaxat temporis meminerunt. Nam cùm patria potestas, ut Marcian. *in l. Divus ad l. Pomp. de parric.* ait, *in pietate debeat non in atrocitate consistere*, & ex Antonini constitutione, neque in proprios servos sævire ultra modum licuerit, justissimè immanis illa barbaries in parentibus etiam coërcita fuit, *l.* 1. *cum seq. de his qui sunt sui* §. 1. *inst. eod.* tradit Alex. ab Alex. 3. *gen. c.* 20. Quam ob rem sicuti emendare pater filium jure patriæ potestatis non prohibetur, *l.* 3. *C. de patr. potest. l. unic. C. de emendat. propinq. l.* 8. *& 9. tit.* 8. *p.* 6. cum latè adductis à Pet. Fab. 3. *semestr. c.* 16. Menoch. *de arb. casu* 364. sic atrociter in eum animadvertere jura non patiuntur, *leg.* 3. *& 4. C. de patr. potest.* Nam ut ait Salvianus *lib.* 3. *ad Eccles. cath. pag.* 387. *& in epist. ad Hypat. pag.* 301. *Pro magno peccato paulum supplicii satis est patri, & nihil de ultione perdit filio ignoscens, quia felicius multo est, & laudabilius, mitè aliquem etiam immeritò ignoscere, quàm in suos etiam meritò vindicari*, & Plinio teste *lib.* 9. *epistol.* 21. *Tunc præcipua est mansuetudinis laus, cùm iræ causa justissima est.* Deberque naturalis parce in irrogandis supplicitis cœlestem imitari, qui ut Tertul. ait *lib. de pœn. Cùm provoluit, hominem magis relevat, cùm accusat, excusat cùm condemnat, absolvit.* Inde est ut neque abdicatio quæ Græco more ad alienandos liberos usurpabatur, & ἀποκήρυξις dicebatur, Romanis legibus (ut Dioclet. *in l. abdicatio C. de patr. potest.* statuit) comprobaretur: neque patri præter modicam castigationem, alius læsæ pietatis vindex, quàm exhæredatio, superesset. Unde D. Ambrosius *lib.* 5. *epist.* 28. *Usu humano* (inquit) *hæreditatis pecuniariæ gratia facit, ut venerabiliora fiant jura pietatis. Quia hoc quoque plus defertur parentibus; ne læsa pietas patris ulciscatur se exheredatione contumacis pignoris* & Quintilianus *decla.* 259. *Fulmen istud patrum adversus ferociam adolescentiæ datum est, adversus filios, qui precare plus possunt.* Quo ex fonte jam planè percipimus, cur in Paulani responso *in l. fin. si aparent quis fuer. man.* ex Trajani rescripto coactus fuerit pater filium emancipare, quem malè contra pietatem afficiebat, & omnino à filii bonis exclusus ex Neratii Prisci & Aristonis consilio, propter solvendæ pietatis necessitatem: quippè quia licet nemo filium emancipare compelli soleat, *leg. neque avus C. de eman. lib.* qui tamen malè utitur jure potestatis in filium sibi concesso, eo beneficio se prorsus reddit indignum *c. ut privileg.* 24. *de privil.* & quemadmodum dominus, qui nimis in servum excandet, vel ancillæ pudori non parcit, cogitur illum, illamque bonis conditionibus vendere. *Expedit enim,* (ut Justinianus ait *dict.* §. 1. *de his qui sunt sui, l. si lanones, C. de ep. aud.*) *ne re sua quis malè utatur: ita & pater filium*, in quem tyrannidem potiùs quàm potestatem exercet, cùm vendere non possit, manumittere omnino rectissimè cogitur. Filii namque custos potiùs debet

Et pater est dictus patriæ dignissime Juli.
Quique tibi vitam abstulit est quoque dictus
Ipse pater patriæ, Dic Phœbus adhæreat utri?
Utrique: hic patris est vitam dare, Patris & hoc est
Romani, ti quam potuit dare, demere vitam
Posse etiam natis: vitam dedit alter, ut alter
Vitam adimit, patriæ pater est sic dictus uterque.

Nec desunt parentum exempla, qui hac sibi concessa facultate usi perhibeantur. Nam ut Junium Brutum, Avidium Cassium, Manlium Torquatum, & Posthumium Tiburtium præteream, quorum jam alio loco *supr. hoc lib. c.* 4. meminimus. Aulus Fulvius Senatorii ordinis vir euntem in aciem filium retraxisse, à Sallustio *in Catil.* Dionysio *lib.* 37. Valer. *lib.* 5. *c.* 8. narratur, juvenemque & ingenio & literis, & forma inter æquales nitentem, pravo consilio amicitiam Catilinæ sequutum, inque castra ejus temerario impetu ruentem, supplicio mortis affecisset: præfatus, non se Catilinæ illum adversus patriam, sed patriæ adversus Catilinam genuisse: Quin etiam citra causam Reipublicæ ob solius pudicitiæ respectum, refert Pomponius *in leg.* 2. §. *initium de origin. jur.* Virginium Virginiam insontem filiam occidisse. Et Titus Livius *lib.* 1. P. Horatium, ejus Horatii patrem, qui superatis Curiatiis, sororem occiderat, ita ad populum inducit loquentem, *se filiam jure cæsam judicare: ni ita esset patrio jure in filium animadversurum.* Nimirum quia hoc priscis Romanis jure potestatis licebat, & de liberis ut Budæus *in l.* 2. *ff. de sicar. in annotat. posterior.* ait, etiam capitaliter citra judicium statuere poterant. Id quod ex Cicerone *in orat. pro domo sua*, quoque intelligere possumus: qui de Clodio loquens, qui se in adoptionem plebejo homini dederat, cùm ex patriciorum genere esset: ita inquit: *Credo enim quamquam in illa adoptione legitimè factum est nihil, tamen te esse interrogatum, auctor ne esses, ut in te P. Fontejus vitæ, necisque potestatem haberet ut in filio?* Hæc namque concepta esse, & solemnia adrogationis verba, ex Agellio *lib.* 4. *noct. Attic. cap.* 19. & Alex. ab Alex. *lib.* 2. *genial. cap.* 8. didicimus. Sed neque Romanis duntaxat verùm aliis quoque nationibus hanc filiorum occidendorum licentiam fuisse communem, vel ex eo colligimus, quòd Ægyptii levissimam in filiorum occisores, ut Diodorus, *lib.* 2. refert, animadversionem constituebant. Et Persæ crudelem in filios, & in servos dominationem exercuisse, paternaque potestate abuti soliti memorantur: Cæl. Rhod. *lib.* 11. *lect. ant. c.* 17. *ad med.* ex Arist. qui eorum imperium Tyrannidem nominat *lib.* 8. *Ethic. c.* 10. Apud Gallos item, ut Cæsar *de bello Gall. lib.* 7. testatur, viri, non in liberos tantùm, sed & in uxores vitæ, & necis potestatem habebant. Quod & apud Israelitas, & alios adjacentes populos voluisse, ex Abrahami exemplo ita liberè filium Isaacum morti devovere audentis, & Jephte, qui à bello rediens filiam sibi primo oblatam in victimam obtulit, nec non ex aliis sacræ historiæ argumentis latè probare contendit Petr. Gregor. *in prælud. lib.* 5. *c.* 7. *& lib.* 11. *syntag. c.* 5. Inde Justinianum *in d.* §. 1. *de patr. potest.* reprehendens, quòd nullos alios homines talem qualem Romani potestatem habere in liberos dixerit, in quem etiam eadem ratione Francisc. Connan. *lib.* 2. *comment. c.* 13. invehitur, non satis animadvertentes Imperatorem aliis gentibus potestatem in liberos non negare, nec enim poterat, cùm ut initio hujus capitis diximus, ex juris naturalis fontibus manet. Sed eam tantùm, quæ Romanis est, tot scilicet juribus, tot effectibus prædictam, nullos alios homines agnovisse, testari. Quod multi ex nostris scriptoribus inter quos Pinel. *in Rub. C. de bon.* 2. *p. n.* 17. Vacon. 1. *declarat. c.* 8. & 3. *c.* 50. Porca *dial.* 15. & omnes post glos. *dict.* §. 1. rectè percepisse videntur, & Dionysius Halycarn. *lib.* 2. luculenter explicuit, adeò latam patriam potestatem apud Romanos fuisse, recensens: ut dominicam superaret. Nam sive necare, sive verberare, sive rustico opere damnare innocentem, inauditum, & indefensum filium pater vellet, ei libera erat facultas, nec non & usque ad tertiam auctionem vendendi, ut si semel nundinatus à patre filius, ab hero clementiore manumissus fuisset, iterum genitoris venalitium, ut ante, mancipium fieret, nec nisi post tertiam auctionem ab ea truculentia tutus esset. Quæ tamen vendendi filios facultas posterioribus Jurisconsultorum, & imperatorum temporibus (ut hoc obiter animadvertamus) non videtur itidem valuisse, *l. minor.* 39. §. *pater. de evictio. l.* 1. *C. de pat. qui fil. l. fin. C. de patr. potest.* Mercer. *lib.* 1. *opin. c.* 9. quinimo nedum vendere, verùm & pignori accipere, sub deportationis pœna, ut Paulus *lib.* 5. *sent. tit.* 1. scribit veterum erat (quamvis Tribonianus sub ejusdem Pauli *in l. fin. ff. quæ res pigno*, nomine relegationis tantùm, ut advertit Cujac. *ad Paul. d. tit. facit l. qui filios C. quæ res pig. l. obest, & auth. imo Cod. de obl. & action. l.* 8. *in fin. lib.* 3. *fori. l.* 3. *tit.* 13. *pag.* 5. & vide Balduin. *ad leg. Rom. cap.* 17. meminerit.) Nisi fortè Pater in id inopiæ & paupertatis devenisset, ut non nisi ex filii, filiæve venditione sibi victum quærere posset; tunc enim ei filium vendere, & multò magis (quicquid contrarium Accur. *in l.* 2. *Cod. de pact. qui fil. distr.* quem sequitur Jas. *in l. in suis num.* 28. sed rejiciunt cæteri, ut constat ex Pinel. *in* 2. *part. Rub. Cod. de bon. Mat. num.* 35. Cujac. *sup. Molin. lib.* 4. *de primogen. cap.* 5. *num.* 13. Covarrub. 3. *var. cap.* 14. *n.* 4. somniet) pignori dare, Constantini Imperatoris sanctio *l.* 2. *C. de patribus qui fil. distrax. l.* 8. *& 9. tit.* 27. *p.* 4. his verbis concepta permittit. *Si quis propter nimiam paupertatem, egestatemque, victus causa filium, filiamve sanguinolentus vendiderit, venditione in hoc tantummodo casu valente, emptor obtinendi ejus servitii habeat facultatem, &c.* Quo tamen in loco vulgata lectio mendosa videtur, & verbum, *sanguinolentus*, non ad patrem,

trem, sed plurali numero *sanguinolentos*, ad filios referendum, & recens natos, adhucque sanguine materno madentes interpretandum, ut jam pridem multi magni nominis viri animadverterunt. Pinel. & Covarrub. *sup.* Alc. *lib.* 1. *de verb. sig.* Cujac. *in parat. C. de inf. expos. & his qui sanguinolentos nutriendos acceperunt*, Gilberi. Rheg. *lib.* 1. *Enantiph. c.* 21. P. Fab. 1. *sem.* 6. Neque mirum si famis & necessitatis ratione, hoc parentibus permiserint jura, nam id à paterna pietate nequaquam alienum videtur: cùm satius sit eo modo patrem sibi simul & filio prospicere, quam utrumque maximo famis dolore, quem Menandet miserrimum vocat, perire. Unde Nehemiæ quinto capite populus fame oppressus, sic inquit: *Filii nostri, & filiæ nostræ multæ sunt nimis, accipiamus pro pretio eorum frumentum, & comedamus, & bibamus.* Et Eusebius *lib.* 9. *Histor. Eccles. cap.* 8. refert, tempore Maximiani Imper. multos parentes filios suos vendidisse. Et Erisichthon postquam integrum patrimonium luxuriosè profudit, tandem & filiam, ut fami succurreret vendidit, ut tradit Ovid. 8. *metam.* his verbis.

Et tandem demisso in viscera cultro,
Filia restabat, non isto digna parente,
Hanc quoque vendit inops.

Extat etiam (ut alia quæ in hanc rem ex Tiraquel. *lib.* 1. *de retr.* §. 26. *glos.* 1. *num.* 14. Ascan. Clem. *de patr. potest. effect.* 1. *num.* 2. Piso. Soac. *in* §. 1. *inst. de patr. potest.* acceperunt, silentio præteream) facetissimum apud Aristophanem *in Acar.* de Megarensi quodam exemplum, qui optionem filiabus dabat, vellentne vendi, an potiùs domi fame perire, Græcè quidem, sed in hunc sensum.

Verùm ô improbæ puellæ miseri patris
Accendite ad cibum, si quid inveneritis alicubi,
Audite tunc, convertite ad vos ventrem,
Utrùm vendi mavultis, an esurire malè?
Puell. *Vendi, vendi.*

CAPUT VIII.

Jus occidendi filios olim parentibus datum, posterioribus legibus ademptum, nec nisi modicam coercitionem, aut exheredationis remedium illis relictum. His supplicitis parentes erga filios contentos esse debere, Senecæ, Ambros. Salvian. & aliorum verbis ostensum. Trajanum filium, quem pater severè nimis tractabat à patris manu liberasse, id jure factum, ut Papin. refert. Cujus verba cum Hotoman. & Petr. Fab. emendantur, quamvis Cujacius emendationem non probet. Patrem filium sibi reluctantem judicibus offerre debere. Multis hoc juribus comprobatur. Sed præcipuè Ulpian. responso in l. 2. *de sicariis. De ejus interpretatione latissimè agitur. Neminem indicta causa damnari.*

QUemadmodum vendendi, ita & occidendi filios potestas, novioribus legibus angustata videtur. Undè quæ de hac re tractant Jurisconsultorum & Imperatorum responsa, præteriti duntaxat temporis meminerunt. Nam cùm patria potestas, ut Marcian. *in l. Divus ad l. Pomp. de parric.* ait, *in pietate debeat non in atrocitate consistere*, & ex Antonini constitutione, neque in proprios servos sævire ultra modum licuerit, justissimè immanis illa barbaries in parentibus etiam coërcita fuit, *l.* 1. *cum seq. de his qui sunt sui* §. 1. *inst. eod.* tradit Alex. ab Alex. 3. *gen. c.* 20. Quam ob rem sicuti emendare pater filium jure patriæ potestatis non prohibetur, *l.* 3. *C. de patr. potest. l. unic. C. de emendat. propinq. l.* 8. *& 9. tit.* 8. *p.* 6. cum latè adductis à Pet. Fab. 3. *semestr. c.* 16. Menoch. *de arb. casu* 364. sic atrociter in eum animadvertere jura non patiuntur, *leg.* 3. *& 4. C. de patr. potest.* Nam ut ait Salvianus *lib.* 3. *ad Eccles. cath. pag.* 387. *& in epist. ad Hypat. pag.* 301. *Pro magno peccato paulum supplicii satis est patri, & nihil de ultione perdit filio ignoscens, quia felicius multo est, & laudabilius, mitè aliquem etiam immeritò ignoscere, quàm in suos etiam meritò vindicari*, & Plinio teste *lib.* 9. *epistol.* 21. *Tunc præcipua est mansuetudinis laus, cùm iræ causa justissima est.* Deberque naturalis parce in irrogandis supplicitis cœlestem imitari, qui ut Tertul. ait *lib. de pœn. Cùm provoluit, hominem magis relevat, cùm accusat, excusat cùm condemnat, absolvit.* Inde est ut neque abdicatio quæ Græco more ad alienandos liberos usurpabatur, & ἀποκήρυξις dicebatur, Romanis legibus (ut Dioclet. *in l. abdicatio C. de patr. potest.* statuit) comprobaretur: neque patri præter modicam castigationem, alius læsæ pietatis vindex, quàm exhæredatio, superesset. Unde D. Ambrosius *lib.* 5. *epist.* 28. *Usu humano* (inquit) *hæreditatis pecuniariæ gratia facit, ut venerabiliora fiant jura pietatis. Quia hoc quoque plus defertur parentibus; ne læsa pietas patris ulciscatur se exheredatione contumacis pignoris* & Quintilianus *decla.* 259. *Fulmen istud patrum adversus ferociam adolescentiæ datum est, adversus filios, qui precare plus possunt.* Quo ex fonte jam planè percipimus, cur in Paulani responso *in l. fin. si aparent quis fuer. man.* ex Trajani rescripto coactus fuerit pater filium emancipare, quem malè contra pietatem afficiebat, & omnino à filii bonis exclusus ex Neratii Prisci & Aristonis consilio, propter solvendæ pietatis necessitatem: quippè quia licet nemo filium emancipare compelli soleat, *leg. neque avus C. de eman. lib.* qui tamen malè utitur jure potestatis in filium sibi concesso, eo beneficio se prorsus reddit indignum *c. ut privileg.* 24. *de privil.* & quemadmodum dominus, qui nimis in servum excandet, vel ancillæ pudori non parcit, cogitur illum, illamque bonis conditionibus vendere. *Expedit enim,* (ut Justinianus ait *dict.* §. 1. *de his qui sunt sui, l. si lanones, C. de ep. aud.*) *ne re sua quis malè utatur: ita & pater filium*, in quem tyrannidem potiùs quàm potestatem exercet, cùm vendere non possit, manumittere omnino rectissimè cogitur. Filii namque custos potiùs debet

bet esse quàm carnifex, ut Senec. *lib. 3. de benef. cap.* 11. ostendit, dum inquit: *Et quia utile est juventuti regi, imposuimus illis domesticos magistratus sub quorum custodia contineantur.* Sed & tradit in hanc rem alia eruditissimus Petrus Faber *ubi sup.* qui in supradicto Papiniani loco, posteriora verba mendosa esse existimat, & ex notarum similitudine, & ejusdem nominis repetitione deceptum librarium *solvenda pietatis*, scripsisse, ubi *potestatis* scribere debuerat. Quam emendationem sibi etiam arrogat Hotomannus, *in §. sed & major. Inst. de his qui sunt sui enun.* 2. Cujacius autem *in l. quidam cum filium* 132. *de verbor. & in oper. posthum. ad Papin. in d. l. fin. & in not. solem. ad eandem & in not. ad d. l. divus* communem lectionem retinendam esse contendit; eò quod potestas patria leviori vocabulo pietas interdum dicatur, & ut Tertull. *in apolog. c.* 34. scribit, *Gratius sit vocabulum pietatis quàm potestatis.* Sed mihi Fabri, & Hotomanni conjectura non displicet, nam non ita aptè solvi pietas dicitur, ut potestas, *Tit. inst. quibus modis jus potest. solvitur* quin potiùs pietas cum naturaliter debeatur, nullo juris civilis figmento, nulla emancipationis solemnitate tolli potuit aut solvi §. *minus ergo, inst. de hæred. quæ ab intest. l. eas* 8. *de cap. dim.* Rursus ex eisdem etiam principiis cognoscimus quanam ratione pater, ubi filius contumax, & protervus persisteret, nec paterna admonitione ad debitum obsequium, & pietatis officium adduci potuerit, in illum durius animadvertendi facultatem non habeat, sed præfecto urbi, vel præsidi puniendum ex Alexandr. & Valeriani Imp. sanctionibus auferre teneantur, *l.* 3. & 4. C. *de pæn. post. l. un. C. de emen. proh.* Quod & vetusta Mosis lege, *Deuter. c.* 21. *in fin.* quam optimè Josephus *lib. 4. Jud. antiq. c.* 8. explicat, eamm invenimus, & Jurisconsultorum tempore etiam observatum videtur. Nam Macer. *in l. mil. agrum, §. desertorem de re mil.* (ex quo notant interp. filium delinquentem à patre oblatum, mitiùs puniendum), vide Tiraq. *de pœn. temp. caus.* 8. & Pinel. 2. *p.* Rub. C. *de bon. n.* 32. quamvis hoc non admittat Mendoz. *lib.* 1. *de pact. c.* 1. *n.* 33. Sed contr. probat Dec. 2. *crim. lib. 9. cap. 6. num.* 4. patrem quemdam, desertorem filium puniendum judicibus obtulisse, quem D. Pius in duriorem militiam dari jussit. Et Ulpianus *l.* 1. *de obsequiis* tradit, quod si filius patrem & matrem quos venerari oportet, contumeliis afficit, vel impias manus eis infert, præfectus urbis delictum ad publicam pietatem pertinens, pro modo ejus vindicare debebit. Id enim in filiis ut in servis observari solere, ex variis juris nostri locis colligimus *l. eleganter* 24. §. *fin. de pign. act. l. nec quicquam* 9. §. *de plano de off. procons. l.* 1. §. *cum patronus de off. præf. urb.* Et ex eo præcipuè, quod disertis verbis scribit Ulpianus *in l.* 2. *ad l. Cornel. de sicar. Inauditum filium patrem occidere non posse, sed accusare eum apud præfectum præsidemve provinciæ debere.* Ubi tamen Accurs. ridiculas admodum illius verbi *inauditum* comminiscitur expositiones; inter quas, ea, & interpretibus cæteris communiter placet Bartol. Angel. Hippol. & Budæo *ibi*, Pinel. *d. 2. part. Rub. C. de bon. num.* 18. Bris. & Prat. *verb. inauditum*, & verò propius videtur accedere, quæ verbum illud, pro non accusato sumit, proque eo cujus audiræ priùs defensiones non fuerint, quem Græci ἀκρατον vocant. In quo sensu Cujac. *lib. 4. obs. c.* 12. & 6. *cap.* 17. & *in op. postul. de patr. potest.* etiam semel & iterum Ulpianum accepit, in ejus confirmationem Tacitum 4. *annal.* laudans, dum simili loquendi genere *inaudito*, inquit, *filio exitium offerri.* Voluerunt quippè jura noviora, etiam in filio à patre occidendo, legem illam antiquam duodecim tabularum servari, quæ neminem inauditum, & indemnatum, incognita, inductaque causa occidi jubebat. Ad quem respiciens Salvianus Massilien. Episc. *Interficî* (inquit) *indemnatum quemcumque hominem etiam duodecim tabularum decreta vetuerunt.* Et Divus Augustin. *1. de civit. Dei. Vos appelo leges, judicesque Romani, nempe post patrata facinora, nec quemquam scelestum indemnatum voluistis occidi.* unde Cicero *act. 2. in Verrem* (vide alia in hanc rem latè congesta à Simanc. *in cath. inst. tit.* 2.) inter cætera quæ Verri objicit crimina. *Honestissima*, ait, *atque integerrimi absentes rei facti, indicta causa damnati, & ejecti.* Et Quintus Curtius *lib.* 8. de Callisthene loquens, nullius cædem majorem Alexandro invidiam excitasse scribit, *Quam quòd virum optimis moribus, artibusque præditum, non tantùm occidere; sed etiam torquerit indicta quidem causa.* Et Simmachus ad Theodosium, & Arcadium scribens *lib.* 10. *epist.* 47. *Quæso igitur* (inquit) *ne in contumeliam judicii vestri, & juri, & innocentiæ fraus paretur: quando enim absentibus, atque ignorantibus inter alios gesta nocuerunt? Quis unquam sententiam numinis vestri inauditus excepit?* Quamvis Cicer. 1. *de legib.* Dictatori hoc concessum recenseat, *Ut quem vellet civium indicta causa impunè posset occidere.* Sed verò licèt hæc, his auctoribus placeant, mihi tamen probari non possunt: nam juxta ea non malè quis dixerit, auditum, & damnatum filium à patre interfici posse, quod Ulpianus à contrario innuit, & superiori interpretatione retenta Budæus *sup.* & Corrasius *in l. filium quem n.* 80. *C. fam. ercis.* admittunt. Id autem quàm juris principiis repugnet, manifestum est: Nam posteriores leges semper jus potestatis minuerunt, & patribus non occidendi filios damtaxat, verum, & in eorum causis cognoscendi, & judicandi facultatem denegarunt, *l. qui jurisdictioni, ff. de jurisdict. omn. jud.* vid. Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap.* 8. *n.* 10. Quam ob rem licèt non inficier, verbum *inauditum* pro eo plerumque sumi, qui auditus, & defensus non sit: unde Marcian. *in l.* 1. *ff. de req. reis. Nec enim*, inquit, *inaudito causa quem damnari, aequitatis ratio patitur*, & Seneca *in Medea.*

Qui status aliquid parte inaudita alterâ
Æquum licèt statuerit haud æquus est.

Aptiùs tamen, & ad Ulpiani mentem accommodatiùs existimo *inauditum* non audientem, & paternis præceptis non obsequentem, & temperantem exponere. Nam & Nonius Marcellus *de verb. signif. pag. mihi* 128. *inauditum* (inquit) *quòd non audiat in veteribus prudentibus lectum est.* Et Græci Auctores *lib.* 60. *Basil. tit.* 39. ipsum textum interpretantes, inauditum scripserunt significare *inobedientem, sive contumacem*, quem pater sibi non parentem non potest, ut olim occidere, sed judicibus puniendum offerre tenetur. Quam expositionem licèt Jacob. Cujac. *d. lib.* 6. *obs. c.* 17. non probet, mihi tamen Ulpiani mens, & Eduardi Caldeiræ, *lib.* 3. *variar. lect. cap.* 3. qui eam sequitur, auctoritas, facili negotio suadet. Quod cùm non assequeretur Stephanus Forcat. *dial.* 81. & communi interpretationi ex superioribus argumentis acquiescere non posset, ineptè admodum tertiam Accursii expositionem amplectitur, & inauditum explicat, *pro impio, quique aliquid inauditum commisit*, initium quorumdam minimè id probantium argumento permotus; *l. valleolarum C. de fidei l. 4. C. de apost.*

CAPUT IX.

Adempta parentibus occidendi filios licentia, statim pœnas occisoribus irrogatas. Hoc jure, meritoque quodammodò in ipsorum parentum gratiam inductum. Ne ad exhæredationem quidem patrem sine magna causa accedere debere Ciceron. & Senecæ elegantissimis verbis ostentum. Erixonem equitem Romanum, & Quintum Fabium Servilianum ob filiorum cædes jam olim damnatos fuisse. Martiani sententia de patre, qui filium in venatione necavit, multis doctorum interpretationibus obscurata magis quàm exposita, latè explicatur, & novo, ac vero sensu donatur.

ERgo licèt olim de filio, ut de re sua, etiam abutendo, pater disponere posset, & illum concessæ sibi potestatis jure impunè interficere, *l.* 1. §. *per hanc de rei vind. l. verbis legis* 120. *de verb. sig. juncta. l. sed si lege* §. *consuluit de pet. hæred.* posteà tamen hoc crimen, restricto nimio parentum in filios imperio, & dominatione, non omnino inultum relinqui debere, prudentissimi Romanæ reipublicæ legislatores animadverterunt. Idque in ipsorum quodammodò parentum gratiam, qui cùm semper pro salute filiorum consilium optimum capiant *l. fin. C. de curat. furios.* & magis illorum, quàm proprijs doloribus afficiantur, *l. iteì quidem de eo quod met. caus.* non facilè, impunitatis spe, ad necem filiorum cujuslibet iræ, dicamne an furoris

causa, protrumpere debuerunt. Nam cum *nunquam* (ut Quint. *decla.* 374. ait) *leviter exacuderent patres*, cohibenda fuit illorum facultas, ne temerè gravitèr, & asperè in filios sævirent, quos posteà interfectos anxiè dolerent. *Certè* (inquit Salvian. *in epist. ad Hypatium, & quietam, pag.* 198.) *etiam si justas successendi causas parentes habeant, nihil contingere eis fœlicius, nihil optatius potest quam ut sic eis pro reatu filii satisfaciant, ne necesse habeant vindicare.* Et Sen. *lib.* 2. *contr.* 2. *Fili* (ait) *nonne sæpe exacuisti, sæpe reconciliatus sum, sæpe quod negaveram dedi?* Quod si exhæredationis potestas nonnisi ex magna causa parentibus data fuit, ac concessa, & omnia tentare pater debet, antequàm ad ultimum illud remedium accedat, quia ut ait Seneca *l.* 1. *de clemen. ca.* 14. *Numquid aliquis suum filium, à prima offensa exhæredat? Nisi magna, & multa injuriæ pœnitentiam exercerint, nisi plus est quod timet, quàm quod damnat, non accedit ad decretorium stylum: Multa ante tentat quibus dubiam indolem, & pejore loco jam positam revocet, sicut deplorata est, ultima experitur.* Et Cic. *pro Ros. Amer. Magna oportet esse vitia, atque peccata filii, quibus incensus parens potuerit animum inducere, ut naturam ipsam vinceret, ut amorem illum penitus insitum ejiceret ex animo, ut denique patrem esse sese oblivisceretur.* Merito interficiendi filii facultas omnino prohiberi debuit, & filicidium (ut ita loquar) severissimè: unde Seneca *lib.* 1. *de clemen. c.* 14. refert Erixonem quemdam equitem Romanum in foro graphis à populo confossum fuisse, quia filium flagellis occiderat. Et Paulus Orosius scribit de Q. Fabio Maximo Serviliano (nam verisimile est hunc fuisse, de quo & Valerius *lib. 6. cap.* 1.) die dicta, Cneoque Pomp. accusante, Romæ damnatum fuisse parricidii, quòd filium adolescentem, quem antèà rus, causa impudicitiæ, relegaverat, interfecisset. Et D. Adrianus ut à Marciano *in l. Divus* 5. *ff. ad l. Pompejam de parric.* nominatim proditum est, *patrem in insulam deportavit, qui filium suum, qui noverecam adultreabat, in venatione necaverat; quòd latronis magis quàm patris jure eum interfecisset.* Quo tamen in loco est quòd paruimper subsistamus, & diligenti inquisitione, verum Marciani sensum perscrutemur. Nam interpretes vix est, ut illum percipere queant, dum dubitant, quid esse in causa potuerit, cur eo tempore, quo jam erat sublata filios occidendi licentia, pater, qui filium necavit, non parricidii sed leviori deportationis pœna damnetur? Et sunt qui putent, patrem in flagranti adulterii crimine deprehendisse filium, & occidisse, atque ideò mitiori pœna punitum. Paul. de Castr. *in l. in suis num.* 4. & post Hyp. *in d. l. divus* aliquid enim tam justo dolori condonari debuit l. Grach. C. *ad leg. Jul. de adult.* Alii quibus verisimile non est, filium in ipsa venatione novercam adulterasse, delictum quidem hoc anteà commis-

sum fatentur. Glo. & Bart. & Alb. *ibi* Pet. Tiber. Decia. *lib. 9. crim. c.* 8. *num.* 11. ideo autem leviori pœna affici patrem, quòd in eum filius justam exhæredationis causam perperasset. Unde regulam generalem multi conficiunt Jas. *in l. jus civile, num.* 28. *de just. & jur.* Mant. *sing.* 155. & alii relati à Menoch. casu 356. & Carrer. *in prax. fol. mihi* 220. Tiber. Dec. *sup. cap.* 15. *num.* 26. ut quotiescumque pater filio, vel filius patri, ita ingratus extiterit, ut possit secundùm prætinitam legibus formam exheredari: Auth. *ut cum de appell.* §. *aliud quoque c. coll.* 8. possit quoque citra ordinariam parricidii pœnam interfici. Alii verò patriæ potestatis qualem qualem contemplationem & præteritæ injuriæ dolorem Adrianum ad diminuendum supplicium movisse ajunt Anton. Gom. *in l.* 80. *Taur. num.* 59. *vers. vel aliter & tertio* cum in patre eo casu non tam castigatio & animadversio filii, quàm excessus puniatur. Quæ tamen omnes interpretationes, mihi parum ad Marciani mentem accedere, & redditis ab eo rationibus convenire videntur: Nam cum dicat ideò deportatione damnatum patrem, quòd filium in venatione latronis magis quàm patris jure interfecerit, insinuat quodammodo, etiam tunc necem jure patrio irrogatam, nullo supplicio vindicari. Quare his relictis, & damnata etiam Forcatuli *dial.* 81. *num. fin.* sententia perperam existimantis limitatio patriæ potestatis jure, in duobus adhuc casibus patri liberorum necem permissam. nempe si filiam in adulterio deprehenderit *l. nec in ea de adult.* vel si novercam à filio adulteratam sciat, & illum jure patris occiderit: in Marciani autem responso ideò à D. Adriano in insulam deportatum, quòd magis id latronis quàm patris animo fecerit. Ego præter omnium mentem existimo doctores monstrum sibi confinxisse, quod superare numquam potuerunt, dum sibi persuadent, mitius quàm oportuisset, patrem ab Adriano fuisse punitum, non satis animadvertentes, ultra filios qui matrem, patrem, avum, aviam, & alios ex ascendentibus occidissent, reliquos, qui sibi deorsum, aut transversum conjuctas personas necassent, licèt parricidium committere dicerentur, non tamen cullei pœna, sed ea quæ fuit legis Corneliæ de siccariis coerceri, ut expressè Marcian. *in l.* 1. *de parric.* ostendit, dum ait: *Ut pœna ea teneantur, que est legis Corneliæ de siccariis*, Et expressius Modestinus, *in l. pœn. 9. vers. qui alias, de parric.* qui postquàm more majorum parentum interfectores culleo & serpentium contuberniis puniri dixerat, ita subdit. *Qui alias personas occiderint præter patrem, & matrem, & avum, & aviam, quos more majorum puniri suprà diximus, capitis pœna plectantur, aut ultimo supplicio macentur.* Quod cùm ita sit, & legis Corneliæ de siccariis pœna in honestioribus deportatio in insulam fuerit, ut Marcianus testatur *l. 3. §. legis ff. ad l. Cor. de sicar. l. qui cædem eod. tit.* jam satis liquido constat, Divum Adrianum ordinariam, & communem homicidii pœnam, & capitale supplicium, quod aquæ & ignis interdictionem, sive deportationem significat (*l. 2. de pub. jud. l. dicto §. vel capitalis de bon. pate. l. 2. §. capitalium de pœn.* cum notatis à Ræu. *lib. 3. var. cap.* 19. *& lib. 4. cap. 6.* Pet. Fab. *lib. 2. semestr. c.* 12.) irrogasse: nullo patriæ potestatis respectu habito, quæ magis debuit in pietate, quàm in atrocitate consistere: nulla etiam adulterii, cum noverca filio commissi, contemplatione, cùm pater non solemni modo, & accusato coram judicibus filio (quod fieri debuisse suprà retulimus) hanc fuerit ultus injuriam sed latronis more, clanculum in venatione, & per insidias filiùm necaverit. Præsertim cum neque in ipso adulterii crimine deprehensum occidere posset, quippè quia filius ex illis personis non esset, quæ lege Julia de adulteriis impunè à marito occidi permittebantur, ut & Macer. *in l. marito* 24. *ad l. Jul. de adul.* ostendit, & nominatim doctissimus Jacob. Cujac. *lib. 6. obser. c.* 17. *in fin.* observat. Neque mirum si Adrianus invitum hoc patris facinus relinquere noluerit, qui Lampridio teste *in Adriano, facit l. servos* 5. *de accus. l.* 2. *de his qui sunt sui*, necdum filios à patribus, verùm & servos à dominis occidi vetuit, eosque jussit per judices omnino damnari. Quibus accedit malitiam patris, & insidias non posse impunitas relinqui. Nam, ut inquit eleganter Rufinus in Simbolo. *Occidere hominem non semper criminosum, sed malitia occidere in legibus criminosum.*

CAPUT X.

Constantiniana primùm sanctione cullei pœnam, quæ olim in liberos, in parentes etiam liberorum interfectores porrectam. Gravissimum esse delictum filios occidere. De filiorum amore plura. Eorum vitam parentibus propria cariorem. Eis omnia ex voto parari. Participes filii eur Terentio dicantur. Pro salute filiorum religiosè juratum. Ut superstites parentibus essent, & eorum oculos clauderent frequenter vota concipi. Hinc superstitiosi nomen. De more operiendi oculos mortuorum obiter nonnulla. Dolorem parentum in filiorum obitu, & pro eorum salute sollicitudinem epitaphiis, & animalium exemplis ostensum. Plato qualiter, qualiter Ægyptii filiorum occissores punierint. Nullum majus tormentum inveniri quàm filios in parentum conspectu neeare.

MAximum itaque parentum vitæ, & necis in liberos jus ademptum constitutionibus fuisse, satis ni fallor ex superioribus constat. Sed usque ad Constantini tempora filiorum cædes, ordinaria homicidii non peculiari & extraordinaria cullei & serpentium pœna vindicabatur. Primus ergo Constantinus in

in l. un. C. de his qui par. & post eum alii. Impp. Just. *in §. alia deind. inst. de pub. jud.* Alfonsus nostet *in l.* 1. 2. *tit. part.* 7. (Vide Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap.* 8.) & Principes, parricidii nomen & supplicium more majorum descendentibus dumtaxat irrogarum, in ascendentibus, qui suam prolem morti dedissent, æqua lance observari sanxerunt. Idque jure sanè optimo, cùm non minor parentum in filios amor & caritas, quàm filiorum in parentes pietas esse debeat: sed major potius, quo magis natura ipsa, ut Arist. 2. *magn. mor. cap.* 12. tradit patres in filiorum amorem, tanquàm in actionem, & finem sui, totis animis devehuntur. Qua de re cùm graviter & eleganter Apollonius apud Philostratum *in vit. Apoll. lib. 2. cap.* 7. & Plutarc. *lib. de amor. parent.* disserat, & Tiraquel. *in l. si unquam in prin. ex num.* 1. *usque ad* 37. & Petrus Gregor. *in prælud. lib. 5. cap.* 7. copiosè multa, uti assolent, in unum congesserit, non est cur ego immorati nunc debeam, & illorum paginis (quod impudenter alii fecerunt *cap.* 22. *n.* 24. Ascen. *Cle. pat. potest. cap.* 4. Con. *quæst. juris c.* 15. *num.* 27.) meas paginas confercire. Præsertim cùm tacentibus etiam nobis, parentum erga filios caritatem, & natura ipsa satis commendet & ejus inditum nomen ostendat. Filii namque, à *fovendo* dicuntur, ut cum Accurs. *in 5. fin. verb. appellantur Inst. qui test. tut.* & alii relati à Rojas *in epit. success. c.* 2. *num.* 5. Tiraquel. *sup. num.* 11. nostro alii communiter prodiderunt, quòd amorem & affectum significat, aut à verbo *φιλεω* hoc est, vehementi affectione, & summo amore appellantur, ut Alciat. *in l. filii apellatione* 84. ubi Bræqueus *de verb. sig.* Connan. *lib.* 10. *com. cap.* 1. Rebuf. *in l. liberorum vers. præter hæc omnia, de verb. sig.* Connan. & eruditiores alii testantur: Unde nullum nomen dulcius, nullum amantius quàm filii, Calistratus *d. l. liberorum* docet, & Latinus Pacatus *in Panegyr. ad Theod. instituente* (inquit) *natura plus ferè filios, quàm nosmetipsos diligimus.* Cicer. 3. *de finibus* etiam ex forma, membrisque corporis intelligi ait, naturam ipsam procreari liberos voluisse, & diligi deinceps procreatos, & Just. Imp. *l. fin. C. de curat. fur.* nullum affectum, nullum extraneum amorem reperiri posse tradit, qui paternum vincat, pro quo, ut & Paulus *in l. isti quidem de eo quod met. caus. §. fin. Instit. de noxal.* scripsit; magis in liberis quàm in se ipsis terrentur. Sed & naturalem hanc in liberos propensionem & curam elegantissimè, ut solet reliqua, Seneca *lib. 6. de beneficiis cap.* his verbis expressit. *Non vides, quemadmodum teneram liberorum infantiam parentes ad salubrium rerum patientiam cogant? Flentium corpora, ac repugnantium diligenti cura fovent, ut ne membra libertas immatura detorqueat, in rectum exitura constringant, & mox liberalia studia inculcant, adhibito timore nolentibus. Ad ultimum audacem juventam fragilitati, pudori, moribus bonis, si parum sequitur, coactum applicant. Itaque beneficiorum maxima sunt quæ à parentibus accipimus, dum aut nascimur, aut nolumus.* Et Cassiodorus non minus eleganter. *lib. 2. var. epist.* 14. *Nutrimentum* (inquit) *à parvulis, ipsis laboratur, ipsis divitiæ conquiruntur, & cùm sibi unusquisque credat abundare quod possidet, cùm à patribus adhuc quæritur, pro altera patius ætate percatur. Maria ipsa sævis tempestatibus excitata, genitoris cura non refugit, ut peregrinis mercibus acquirat, quod propriæ soboli derelinquat: pro qua subire non recusamus exitium.* Quod nec nostri juris auctores, *l. penul. de bon. libert. l. nam, & si de in ff. l. cum ratio de bon. dam. l.* Julianus *si quis omiss. can. test. l. de emancip. C. de legit. hæred.* omisisse videntur, apud quos passim parentes ex naturali voto liberis sua omnia parare, dicuntur, & dulci officio fungi, cùm illos hæredes scribunt. Ita Imp. Ant. *in l.* 1. *C. de his qui sibi scribunt.* Nimirum quia ut ait Seneca *lib. 2. cont. 1. Quid tandem misera ista divitiæ expetuntur? sint in hoc quidem ut liberis relinquantur.* Quam ob causam hunc communem & naturalem in filios amorem sentiens Menander, *O filii* (inquit) *quantum estis philtrum humanæ menti*, Et patet apud Terentium *in Heautont.* qui de filii salute solicitus ait:

Ne fas est me ulla voluptate perfrui
Nisi ubi huc ille salvus venerit
Meus particeps.

Vocat autem participem filium, quòd olim (ut ex Cicerone, Hotom. *in l. in suis de lib. & post.* ostendit) patres præ nimio in filios amore, & indulgentia, vivi adhuc, cùm eis bona partirentur: unde & condomini à Paulo *in l. in suis de lib. & post.* appellantur, & ab Ausonio *idyl.* 4. dum ait:

Justa quidem series patri succedere, verùm
Esse simul dominos gratior ordo piis.

Quin & nullum sanctius, nullum firmius censetur jusjurandum, quàm quod pro filiorum salute concipitur, nullum etiam frequentius quàm quod ut nobis superstites sint, aliquid vovere solemus. Id quod optimè Plinius *lib. epist. fin. lib.* 2. insinuat, dum de insigni illo captatore Regulo loquitur, qui concepto per filii salutem juramento, quemdam fefellerat. *Clamat* (inquit) *moriens; o hominem nequam, perfidum, ac plus etiam quàm perjurum, qui tibi per salutem filii peierasset.* Ostendit etiam Terentiana *in Heaut. act. 5. scen.* 4. Sostrata, quæ Clitiphonti filio dejerat, hoc modo. *Ita mihi atque huic sis superstes, ut ex me atque hoc natus est.* Apud Senecam *lib. 9. contr.* 4. quoque patris jusjurandum his verbis concipitur: *Ita mihi superstite filio mori liceat*, Et *lib. 9. contr. 4. Ita mihi libero & vivere contingat, & mori. Ita oculos meos filii manus operiant.* Quo loci, quod Seneca de operiendis oculis ait (ut obiter animadverramus) ad Romanorum morem spectat, apud quos C. Plinius magno ritu sacrum fuisse ait, ut morientibus oculos operirent. Quo nomine, ut ex Plutarch. refert Petrus Crinitus *de honest. disci-*

epist. lib. 18. cap. 12. infelices eos vulgo vocitare solemus, quorum oculos, propter absentiam, parentes vel filii obtegere non potuerint. Apud Quintilianum *decl. 6.* etiam pater ille proclamat, *O quam grave est mori quanto gravius quòd ego vivo superstes filii mei.* Et Cicero *lib. 2. de nat. Deor.* quamvis à Lactantio *divi. inst. lib. 2. cap. 48.* reprehensus, inde superstitionis, & superstitiosi nomen provenisse testatur, quòd essent multi, qui toros dies precarentur, & immolarent, ut sui sibi filii superstites essent. In epitaphiis quoque maximi hujus erga filios amoris, & communis parentum voti, ut sibi filii superstites sint, multa testimonia à Romanis relicta ex his constat, quæ diligentissimus Brisonius *7. de form. pag. 797.* congessit. Quorum tamen duo transcribam, quæ apud Cujacium *lib. 8. obs. c. 23.* etiam reperiuntur: Et primum eo libentius, quòd excellentissimi & acutissimi Jurisconsulti Papiniani nunquam sine honoris titulis laudandi (Prout & faciunt Impp. *in l. cum acutissimi, & in l. cum virum C. de fideicommis. & in l. 1. vers. sed neque C. de vet. jur. enucl.* & alibi passim) fuerit, ejus monumento in hæc verba à parentibus possitum.

ÆMILIO Paulo Papiniano Præfecto Prætorio Jurisconsulto, qui vixit annos xxxvj. dies x. menses III. Papinianus Hostilius Eugenia gracili turbato ordine, in tenio, heu parentes fecerunt Filio optimo. Aliud sic habet.

Infelicissimus parens adflictus præ posteritate Naturæ, Filium hoc tumulo condidit, quem importuna, Mors ademit, Prærepsitque senili baculum, cui jam defessa ætas adnitens, Per breves annos suos alleuabat, nunc ante mors adsequitur quam tristes lachryma deseruerint.

Quæ cum ita sint, nemo ibit inficias, justis de causis parentes, qui filiorum fata properaverint, quorum vitam cupere, fovere & propriæ vitæ dispendio curare debuissent, Constantini lege, aspertimo parricidarum supplicio damnari. Quid enim non illi patiantur, qui plus nimio duri proprios filios negligunt, & immoderata austeritate eos occidunt, pro quibus non secus ac pro aris & locis dimicare tenebantur? & qui naturam, non dicam hominum, sed omnino ferarum exuisse videntur? Quæ ut rectè considerat Petrus Gregorius *lib. 36. syntag. cap. 24. num. 22. & in præl. lib. 6. cap. 7.* & omninò Philost. *in vit. Apoll. l. 2. c. 7.* pro suis maximè catulis occumbunt. Delphines enim ita fœtus diligunt, ut eos sequantur, & una ideo cum illis (Æliano referente *1. de animal. c. 18.*) capiantur. Avis etiam, vulpanseris nomine, meminit Horus Appollo *in liter. hieogl.* si quando eam venator cum parvulis insequatur, patrem & pariter matrem, ut serventur parvuli, se ultro venatoribus dare. Extat quoque pulcherrima apud Lucretium *lib. 2. de natur. rerum.* dolentis vaccæ de vitulo amisso descriptio, & apud poëtam Papinium.

= *Aspera Tygris*
Fœtibus abreptis, Scythico deserta sub antro,
Accubat, & tepidi lambit vestigia taxi.
Eilea, quam sævo fœtam prestere cubili
Venantes Numidæ, natos erecta superstat,
Mente sub incerta torquens, ac miserabile frendens.
Illa quidem turbare globos, & frangere morsu
Tela quarit, sed partus amor, crudelia vincit
Pectora, & in medios catulos circumspicit ira.

Unde nihil certè gravius habuit Æschines *in orat. cont. Cthesiph. & Demosth.* quod exprobraret Demostheni, quàm quòd statim post filii mortem, candida veste indutus luctum neglexisset: adjiciens, cum, qui filios aut contemnit, aut odit, neque probum esse, neque bonum populi gubernatorem futurum. Iob (*cap. 39.* Pier. Valer. *in Hierog.*) quoque hujusmodi homines Struthioni avi comparat, cujus maxima est erga proprium fœtum oblivio, *Duratur* (inquit) *ad filios suos quasi non sint sui, privavit eam Deus sapientia, nec dedit illi intelligentiam.* Quare Plato *lib. 34. dialog. 9. de leg.* nequaquam illatam filiis à parentibus cædem inultam relinquendam existimavit, quin potius suis legibus cavit, ut si pater aut mater (accidit quamvis rarò) per iram verberibus, vel alio modo filium, vel filiam interficiat, perinde ac cæteri homicidæ purgetur, & triennium exulet, ac post ipsam restitutionem maritus ab uxore, uxorque à marito separentur: nec simul amplius liberis procreandis operam navent: neuterque horum simul habitet, vel una cum eo sacris communicet, Ægyptiorum etiam legibus, ut Diodorus *lib. 1. Blib.* refert, pater filii interfector eo supplicio affici jubebatur, ut tribus diebus, noctibusque palam & observante eum militari manu, circa interempti filii cadaver assisteret. Æquum non putantes eum liberorum causa vitam perdere, cujus ipse liberis actor fuisset, sed dolore, & pœnitentia facti affligendum. Qua pœna, licèt levis prima facie videatur, *Siculi non invenere Tyranni tormentum majus,* cùm ob nimiam naturæ necessitatem, & parentum in filios amorem, lugrube illud trium dierum spectaculum, & sceleris proprii conscientia, prorsus patri perniciem sit allatura, nam ut ait Euripides *in suppl. act. 5. vers. 128.* in supplicibus. *Nullum cruciabilius malum inveniri potest quàm filium mortuum conspicere.* Et ut rectè Seneca *in Hippol.*

O nimium potens
Quanto parentes sanguinis vinculo tenes
Natura! quàm te colimus inviti quoque?
Occidere volui noxium, amissum fleo.

Quò forsan respexit Lucianus in Tyrannicida, ubi Tyranni filium, qui interfecerat, præmium quoque pro patris morte exposcit, quam is præ dolore sibi conciverat, verba autem hæc sunt. *Cum duos eodem die Tyrannos occiderim, unicum tamen pro ambobus præmium petitum venio, qui quidem unus omnium quotquot unquam Tyrannicidæ fuerunt, unico vulnere duos maleficos fuerim amolitus, necique dederim, filium videlicet ense, patrem ingenti caritate, qua filium adamabat. Itaque Tyrannus pro his, quæ*

quæ commisit, magnas pœnas nobis dependit, quippè qui & vivus aspexerit filium prius morte sublatum, & quod est omnium maximè novum, compulsus sit denique ipse sui Tyrannicida fieri. Sicque ut Petrus Victorius scribit *variar. lect. cap. 8.* nullam multi magis diram, plenamque odii rationem, quam animum suum in ulciscendis injuriis, satiare possent, judicarunt, quàm filios in ipsorum parentum conspectu trucidare. Legimus enim apud Demosthenem contra Aristocratem, Cardianos, ut supplicio acerrimo afficerent Miltocytem Thracem amicum Atheniensium, primum filium ante patris oculos in navi jugulasse, & è navi in pelagus projecisse, Ferrur etiam Plutarcho teste Stratesicleam Spartiatam mulierem, cum filio captam, tortores rogasse, ut prior filio necaretur, sed ut crudelius vexaretur, non obtinuisse, & apud Virgilium 2. *Æneid.* Priamus non de cæde filii Neoptolemum accusat, sed quòd ante patris oculos occidisset, sic inquiens.

Ecce autem elapsus Pyrri de cæde Polites,
Unus natorum Priami, per tela per hostes
Porticibus longis fugit, & vacua atria lustrat.
Saucius illum ardent infensum vulnere Pyrrus
Insequitur, jam, jamque manu tenet, & premit hasta.
Ut tandem ante oculos evasit, & ora parentum
Concidit, ac multo vitam cum sanguine fudit.
Hic Primus quamquam media jam morte tenetur
Non tamen abstinuit, nec voci, iræque pepercit,
At tibi pro scelere exclamat, pro talibus ausis,
Dii, si qua est cælo pietas, quæ talia curet,
Persolvant grates dignas & præmia reddant
Debita: qui nati coram me cernere letum
Fecisti, & patrios fœdasti funere vultus.

Sed neque abest Astyagis Persarum regis factum, qui ut Herodot. & Justin. *lib. 1.* recensent, nullam in Arpagum ob servatum nepotem Cyrum, majorem ultionem invenit, quàm ejus filium occidere, patrique epulandum offerre: Et Cambisis, qui ut refert Crinit. *lib. 6. cap. 2.* Traxaspi infestus, quod eum temulentiæ, & ebrietatis accusare ausus fuerat, filium ipsius presente patre in medium procedere, sublataque super caput sinistra manu, procul consistere jussit: & interim capiens arcum, intendensque illum: probabo, inquit, nunc falsum esse quod objurgas, & in cor ipsum adolescentis, aciem simul ac spiculum direxit, eumque pro libidine fixit. Unde hoc naturæ tributum solventes Ægæus, Gordianus, Melisus, Seedasus, Octavius Balbus, & alii plurimi sexus utrlusque parentes, quorum passim auctores (Valer. *lib. 5. cap. 7.* Plutarc. *in amator. narrat.* Leonicus *de var. hist. lib. 2. cap. 10.* Tiraq. *in d. l. si unquam in princ. n. 8.*) mentionem fecerunt, filiorum mortes præ mœroris magnitudine non sustinentes, amplius in vivis agere noluerunt, & nimia erga filios indulgentia, in se ipsos manus injicere non dubitarunt. Et apud Quintilianum *decl. 11.* cùm filii pauperis ad supplicium peterentur, pater sese obtulit, illos vicaria morte servaturus. *Quod* (Inquit ipse) *qui miretur non habet liberos.* Non absimili ab Agesilai dicto, ratione, quem, cùm quidam arundini insidentem, & cùm filio equitantem vidisset, nimiamque indulgentiam tanquam regè indignam reprehenderet, Nunc tace, dixisse fertur Agesilaus, quoniam non habes liberos, cùm verò & tu pater evaseris, tunc etiam patres imitaberis. (Plutar. *in ejus vit.* Bellengard. *verb. pater.*) Quo ex fonte illa fluit frequens in nostrorum doctorum libris cautela, ut si pater simul cum filio de aliquo delicto fuerit accusatus, neque appareat, quis eorum delictum commiserit, prius filius; inspectante patre, quæstioni, & tormentis subdatur, ut sic pater ejus dolore commotus, statim veritatem aperiat & proferat. Referunt Isem. Hip. Cepol & alii relati à Tiraq. *sup. num. 7. & pæn. temp. caus.* Ascan. *de pat. potest. c. 3. num. 4.* Pet. Greg. *in præl. lib. 5. cap. 7.* Item & illud, ut atrociora parentum crimina, filiorum etiam pœnis luantur *l. quisquis §. filiis, Cod. ad l. Juliam majestat.* cum traditis à Covar. *1. var. cap. 8.*) in quo non eam maximè causam præ oculis habuisse legislatores videntur (ut rectè advertit Mercerius *2. opin. cap. 14.* quam imperat. *in d. l. quisquis*, expresserunt, *quia in filiis paterni, hoc est hæreditarii sceleris exempla metuuntur.*) Neque eam etiam, quam ipse Mercer. admisit, *ut nihil omnino supersit, quod ejus memoriam refricet, qui peccavit*: Sed eam potius, quòd ad continendos in officio patres nihil potuit efficaciùs excogitari, quam eos, qui pœnas sibi impositas non vererentur, filiorum (quod magis sentiunt) supplicio terrere. Quam rationem multi doctissimi viri referunt, & exornant, Tiraquel. *in d. l. verb. donatione largitus, num. 333.* latè & optimè Petr. Fab. *3. semest. cap. 8.* & ad eam nos omnes Cicero *epist. 12. ad Brutum*, manu duxisse videtur, dum ait: *Nec verò me fugit, quàm sit acerbum, parentum scelera filiorum pœnis lui: Sed hoc præclarè legibus comparatum est, ut caritas liberorum, amiciores parentes Reipub. redderet.* Et Tertull. *lib. 2. adversus Marcionem*, non minùs eleganter, de Deo loquens, qui patrum delicta à filiis exigit: *Duritia* (inquit) *populi talia remedia compulerat, ut vel posteritatibus suis prospicientes legi divinæ obdirent. Quis enim non magis filiorum salutem, quàm suam curat.*

CAPUT XI.

Non esse tantam pietatem filios servare, quantum facinus interficere. Fuisse multos qui in suam progeniem sæverint. Echeti, Tantali Prognes, Medeæ, Pontiæ, Gallæ, Dejotari. Laudicis & aliorum utriusque sexus parentum in filios crudelitas. Ejus detestatio. Constantinum, qui primus cullei supplicium filicidis indit in idem crimem prolapsum. Hoc multis testimoniis probatum. Quæ causa Constantinum in filii, & uxoris necem impulerit. Ad purgandà parricidia regenerationis lavacrum, non ob lepram susceptum ab eo fuisse.

COnstat igitur verissimum esse, quòd Eupides *in Alem.* dixit: *Vehementem amorem Deus in liberos hominibus dedit.* Constat etiam

etiam hunc affectum, ut Cicero *in epist. ad Attic.* tradidit, hâneque benevolentiam genuinam, & naturalem erga sobolem esse. Unde meritò sævissima parricidii pœna, ejusmodi flagitium, non dicam parentum, sed carnificum impiissimorum punitur, qui propria pignora perdere non exhorrent, quæ communis omnium animalium instinctus & pietas servare, & docet & jubet. Quod sentiens Quintilianus *declam.* 8. *Non est tanta* (inquit) *pietas filium observasse, quantum facinus occidisse*; nimirum quia in id omnes sponte natura duce feruntur: hoc verò tam infandum scelus, nulli in animum cadere posse videtur. Quam ob causam non judices tantùm, & leges humanæ, verùm & natura ipsa, in hæc hominum portenta excandescit: Nam ex Apollonio Rhodio *lib.* 4. *argonau.* didicimus Echetum quemdam sceleratum hominem, quòd filiæ oculos ferreis stimulis confixisset, miserabili apud inferos cruciatu torqueri, caliginosa æs in casa molentem. Tantalus quoque à Poëtis narratur, Dîis, quos convivio exceperat, Pelopem filium membratim discerptum, & coctum, comedendum apposuisse. Illi verò reddita Pelopi vita, patrem tanti sceleris auctorem, ad inferos detruserunt, ubi perpetua fame & siti torquetur, Eridani fluvii aquis mento tenus immersus, & pomis quæ ejus capiti imminet, captationem ejus fugientibus. Prognes etiam, atque Medeæ multiplex est item apud eosdem Poëtas memoria: (Sen. *in tragœdia Medea*: Ovid. 7. *metam.* Ælian. *de var. histor.*) quæ illatas sibi à maritis injurias, innocentium filiorum cædibus vindicarunt, adversus quas, avium exemplo insurgit Alciatus *Embl.* 193. ubi plura Minoës & Sanctius, vide eosdem *Embl.* 54. sic inquiens:

Ante diem vernam boreali cana palumbes
Frigore nidificat, præcoca & ova fovet:
Molliat & pulli ut jaceant, tibi bellicat alas,
Queis nuda hiberno deficit ipsa gelu
Ecquid Colchi pudet, vel te Progne improbâ? mortem
Cum volucris propriæ prolis amore subit.

Et Juvenalis *satyr.* 16. Pontiæ crudelisimum facinus refert & Increpat, quæ duos filios veneno necavit.

= Sed clamat Pontia, feci
Confiteor, puerique mei aconita paravi,
Quæ deprehensa patent, facinus tamen ipsa peregi,
Tunc duos unâ sævissima vipera cunâ;
Tunc duos? septem si septem fortè fuissent.
Credamus tragicis, quidquid de Colchide torva
Dicitur & Progne.

Cujus etiam Pontiæ scelus nefandum, Epigrammatarius Martialis *lib.* 2. *Epig.* 34. expressit. Gallæ sceleri comparans, quæ non minori crudelitate tres natos fame peremerat, in hæc verba:

Cum placeat Phileros tota tibi dote redemptus,
Tres paterit natos Galla perire fame,
Perpetuam Dii te faciant Philerotis amicam
O mater quâ nec Pontia deterior.

Sed ut à Poëtis ad historicos transeamus, nemo erit, qui sine maxima execratione atrox, barbarumque Regis Dejotari facinus legere possit, quem post Plutarch. relatum à Cæl. Rhodig. *lib.* 11. *cap.* 17. & M. Ant. Muret. *lib.* 8. *var. c.* 24. commemorant, plures habuisse filios, quorum cum ipse uni relinquere imperium, atque omne patrimonium suum cuperet, quo id faciliùs efficeret, cæteros omnes manibus suis trucidavit, vinitorum exemplo, qui cùm vitis aliqua complures emiserit surculos unum tantùm ex his relinquere, alios amputare consueverunt, ut is, qui relinquitur, major & robustior fiat. In Galilæa etiam latronem quemdam septem filios simul cum uxore in Herodis Regis præsentia occidisse, idem Cælius *suprà* recenser. Sed neque minor illius Mariæ crudelitas videretur nisi necessitas maleficium quodammodo temperaret, quæ, ut Egesippus *de excid. Hierosol.* Joan Sarisberiens. *in polier.* narrat fame coacta, quæ omnem affectum excludit, Hierosolymitani belli temporibus filium in frustra consectum, igni percoxit, ut hiantes, ut Cælius qui eleganter eamdem hist. refert *lib.* 13. *lect. ant. c.* 20. ait, ventris latratus expleret. Laudicis autem immanitas omni excusatione, quin & fide major judicari poterit, quæ ex sex virilis sexus filiis ex marito Ariarate Cappadociæ rege jam defuncto susceptis, metuens, ne ab administratione regni adulter ejus, quem perdite amabat, à filiis prohiberetur, quinque parricidiali poculo, ut Patricius *de regn. lib.* 4. *tit.* 11. ex aliis retulit, interfecit. Unum qui adhuc à nutritoribus alebatur, à materno furore ac diro scelere cognatorum custodia eripuit, qui deinde matri (quæ parvo post tempore concursu totius populi propter nimiam sævitiam trucidata est) successit in regno, & regiam sobolem jam propè per scelus extinctam propria virtute instauravit. Sævus etiam nimis Manlius Torquatus ab Valer. & aliis *infrà* citandis appellatur, quicquid non servati imperii causam in nece filii prætenderit: quemadmodum & Spartana illa mulier Damatria, quæ cùm accepisset filium vili, atque ignavo animo esse, domum reversum manu sua occidit, ac Græcis versibus sepulchro inscripsit, ut Plutarchus refert *in apoph. Lacon. circa fin.*

Hunc timidum mater Damatrion ipsa peremit,
Nec dignum matre, nec Lacedæmonium.

Sed & aliud mulieris cujusdam parricidium, miraculosâmque ejus ultionem apud Sophronium *in prato spirit. cap.* 76. Majol. *diet. canicul. colloq.* 10. *pag.* 397. legimus, ait enim illam cùm intra navigium admissa fuisset, tametsi secundi essent ventorum afflatus, quiescente mari, cùm reliqua omnia navigia felicissima navigatione uterentur; illud unum velut immobile dies quindecim substitisse, summa itinerantium omnium, nautarúmque mœstitia, quousque gubernator ad divinam opem confugiens responsum audiit divinum: Ejiciendam mulierem, cui Mariæ nomen erat; Accitam igitur rogavit, ut scelera indicaret, unde omnibus jacturam pati tantam, ipsa una causam præbuisset, aperuit illa peremisse se filios duos, ubi ad secundas nuptias viam aperiret, ac nec sic invenisse. Tunc gubernator mulierem in scapham descendere jussit; mirum tunc accidit, scapha quinquies in girum agitata, in imum cum muliere demersa est: Navis autem post hæc tanta velocitate iter percurrit, ut triduo iter omne absolverit, quod nonnisi quindecim diebus confici potuisset. Verùm Dii meliora, quàm ut ego eorum omnium catalogum faciam, qui naturæ leges transgressi, in proprios filios crudeliter serviérunt; præsertim cùm hujuscemodi monstra, quæ fuérant potiùs oblivione perpetua damnanda, passim in aliorum scriptis connumerentur: Valer. *lib.* 5. *c.* 7. Bapt. Fulgos. *lib.* 5. *c.* 8. Textor. *in officina* 1. *part.* Quare sufficiat exempla aliis minus cognita retulisse, & illud tandem pro coronide subjiciamus, Constantinum Cæsarem, qui primus (ut diximus suprà) cullei pœnam in filiorum interfectores extendit, in idem crimen, quod graviter adeò damnavit, non multis postmodum annis incidisse. Nam Crispum filium, & Licinium ex sorore natum, quibus consultibus severissimam in parricidas legem promulgaverat; item etiam & Faustam uxorem crudelissimè occidisse narratur: Ita tradunt Oros. *lib.* 7. *cap.* 28. *in fin.* Eutrop. *lib.* 10. Sext. Aur. Vict. & Petr. Mexia *in vita Constantini*: ut contra Evagrium, & Sozomenum eruditè ostendit Cæsar Baronius 3. *tom. annal. anno Christi* 324. & apertè testatur Sidonius Appollinaris 5. *epist.* 8. qui postquàm hos versiculos retulit, qui in Constantini palatii foribus appensi fuerant.

Saturni aurea secla quis requirat?
Sunt hæc gemmea, sed Neroniana.

Ita subdit, *quia scilicet prædictus Augustus iisdem fermè temporibus extinxerat conjugem Faustam calore baluei, filium Crispum frigore veneni.* Cujus sceleris causam licè. Zonaras 3. *tom. annal in vita Constantini*, & Muretus *lib.* 1. *var. cap.* 12. fuisse dicant, quòd Fausta Crispum Constantino ex concubina natum, insano amore correpta, cùm ad concubitum pellicere nequisset: apud patrem eodem modo ut Phædra Hippolytum, accusavit, ut à quo adamaretur, sua pudicitia sæpè sollicitara, quem Constantinus re non satis considerata immerentem morte multavit, & deinde veritate cognita, de ipsa quoque uxore, cùm ob impudicitiam, tum ob filii cædem pœnas exegit, ea in balneum vehementer calefactum introducta, & nimio æstu præfocara. Adhuc tamen Constantinus ipse horum parricidiorum pertæsus, quæ fortè non adeò justa ratione patravit, augures pro tanti criminis purgatione, & expiatione consuluit, à quibus cum nullam acciperet formam; quâ ablui hoc facinus posset, doctus Christianam fidem per Baptismi susceptionem scelera omnia abolere, salutarem aquam, ut Baronius exactissimè, & diligentissimè probat; suscepit eorum, (tradit Alciatus *lib.* 7. *parer. cap.* 19.) inde errorem rejiciens, qui anilibus fabulis ducti, illum in morte, vel dum lepra laboraret, regenerationis lavacrum à Sylvestro Pontifice accepisse, fatentur.

CAPUT XXII.

Parricidii teneri matrem non quæ natum tantum, verùm & quæ conceptum filium abegerit, & abortum procuraverit. In hac re communiter animatum fœtum ab inanimato distinguit. Id an jure factum. Et pluribus in lege Ciceró, ff. de pœnis, exponitur. In abortum curantis Juvenalis, Ovidii, Ciceronis, & Tertulliani elegantissima verba. Gravius homicidio hoc crimen videri. Nulla ratione excusari.

VErbis potiùs quàm rebus impositæ hæ leges viderentur, quæ illatam filiis à parentibus necem severissimis pœnis vindicandam statuunt, nisi quotidianis constaret exemplis, incredibile hoc scelus, & ultra audaciam positum, sæpe fieri; atque ita prudentissimè legum sanctionibus cohiberi. Sed verò quoniam non innatos tantùm modo filios, justis interdum causis commoti, excandescere solent parentes; sed & multoties accidit, ut matres vel dum famæ & pudori consulunt, vel dum parentum odia in filios immerenteis conficiunt in propria viscera sæviant, & medicamentis, ad faciendum abortum desumptis, fœtum claustris adhuc maternis inclusum pessimo, & crudeli exemplo interficiant. Videndum est nunc, an hoc facinus parricidii supplicio sit expiandum? Et fuere quamplures, qui ejusmodi partem absque aliqua hæsitatione defenderint, eo præcipuè casu, quo jam fœtus formatus & animatus extiterit. Petr. Gregor. *Syntagm. c.* 15. *num.* 17. Ferd. Mendoz. *lib* 3. *Concil. Illiberit. c.* 52.

A quibus lex Moysis à Divo Augustino relata, stare videtur, quæ partum mulieris, vel alterius, cujusliber facto, postquam jam animal esset ab actum, capitale crimen esse constituebat, sin minus pecuniaria pœna mulctabat, *Exod. c.* 21. quæ refertur à D. August. *in cap. Moyses* 32. *quæst.* 2. *facit cap. sicut* 20. *de homicidio*, tradit Tiber. Decian. *lib.* 9. *crim. cap.* 8. *num.* 3. *cum seqq.* Item & communis nostrorum traditio, (Glossa & alii *in l. Divus de extraordin. crim.* recepta à multis, quos refert, & sequitur Ægidius Boss. *in præxi, tit. de homicid. num.* 5. Covarrub. *in Clement. si furiosus* 2. *part.* §. 1. *num.* 1. Julius Clarus 5. *sententia* §. *final. q.* 68. *n.* 2. Menochius *casu* 357. *num.* 4. & 5. Cujacius *lib.* 19. *observat. cap.* 9. qui ita accipiunt *dictam l. Divus, & l. si mulierem, de sicariis, l. pen. Cod. eodem tit. l.* 8. *partita* 7. & alias. Vide etiam Revardum 3. *conject. cap.* 1.) quæ juxta hanc distinctionem Jurisconsultorum responsa in abortus pœna constituenda, varianda, componit, & homicidium in abortione infantis commiti constituit, cùm huic recepto homicidii diffinitio omnino

cons-

conveniat, *c. homicidium 23. quæst. 5. cap. homicid. de pœnitent. dist. 1.* notat Vela *de delict. cap. 15. ex num. 3.*

Accedit his, quod, qui abortionis, aut amatorium poculum dederint, etiam si ex eo mulier, aut homo non perierit; tamen quia mali exempli res est, humiliores in metallum damnantur, honestiores in insulam amissa parte bonorum relegari, ut tradit Jul. Paul. *in l. si quis aliquid 38. §. qui abortionis, ff. de pœn. & lib. 5. sent. tit. 23.* Mantua *in Enchir. c. 24.* jubentur. Quæ pœna in legibus Wisigothorum expressè ad ultimum supplicium his verbis extenditur, *l. Wisigoth. 1. lib. 6. tit. 3. Qui mulieri prægnanti poculum dederit ad necandum infantem, vel ad faciendum abortum occidatur.* Quamdam quoque Milesiam mulierem, quod ab hæredibus secundis, accepta pecunia, partum sibi ipsa medicamentis abegisset, rei capitalis esse damnatam Tryphonianus ex Cicerone recenset, *in l. Cl er. 39. de pœn.* quem locum est cur merito difficilem reputemus, quod constat ex secunda ejus parte, mulierem alteram, quæ suis visceribus vim intulit, ne inimico marito, à quo jam divortebat, filium procrearet, temporali tantum exilio ab Imperatoribus coercitam fuisse.

Quodque ut ibi Budæus advertit, & post illum Covarrub. *ubi suprà, & lib. 2. var. cap. ult. num. 10.* & Menoch. notarunt, *d. casu 357. n. 5.* Tiber. Dec. *suprà Oraech. decis. Pedem. 60. per tot.* Cicero, ex quo Consultus illius responsi verba desumpsit, de fœmina loquitur, quæ necdum animatum partum potionibus haustis abegit, quæ, si vera est supradicta distinctio, non debuit adeò gravi supplicio damnari. Sed quidem probandum est, quod docti viri respondent, ideò in eo casu pœnam exacerbatam, quod mulier pecunia inducta tantùm facinus perpetravit. Ita docet Menochius pluribus aliis relatis *ubi supr. num. 13. & 14.* & eleganter Cuj. *d. lib. 9. observ. c. 9. in princip.* Dionys. Gotof. *in d. l. Cicero*, atrociora namque & majori animadversione digna judicantur delicta, quæ ob pecuniæ interventum, quàm quæ odio vel gratia patrantur, *cap. pro human. de homicid.*

Ut vero in viam è diverticulo redeam, in Wormacensi Concilio *in c. si aliquis 5. de homicid.* (idem cautum est *in abortu in 6. Synod. Constantin. can. 91.* quem parricidium vocat Matisconense, *can. 26.* relat. à Burch *3. decr. dict. c. 220.*) cautum etiam invenimus, ut non solùm qui animarum partum abegerit, verum & qui explendæ libidinis causa, vel odii, homini, aut mulieri quidpiam fecerit, vel potum propinaverit, ut non possit generare, vel concipere, vel soboles nasci, ut homicida puniatur. A quo nec abest Stephanus Papa, *in c. consuluist. 20. quæst. 5.* qui cùm in morte infantis homicidium committi probare contenderet, ita inquit: *Quasi ille, qui conceptum in utero per abortum deleverit, homicida est, quanto magis, qui unius saltem diei puerulum perremerit, homicidam se esse excusare nequibit?* Sed neque bonorum Auctorum testimoniis deficimur, quibus sceleris hujus atrocitas exercretur, & non mitiori quàm homicidium pœna mulctanda dicatur. Nam Juvenalis *satyr. 6.* frequentiam hujus criminis dolens, sic ait:

Sed jacet aurato vix illa puerpera lecto
Tantum artes hujus, tantum medicamina possunt,
Quæ steriles facit, atque homines in ventre necandos
Conducit, &c.

Et Ovidius *lib. 2. amor. eleg. 14.* aureis carminibus in hanc rem eleganter scriptis, matres detestatus, quæ in suos fœtus ita crudeles sunt, inter alia sic inquit:

Quæ prima instituit teneros avellere fœtus,
Militia fuerat digna perire sua:
Si mos antiquis placuisset matribus idem,
Gens hominum vitio deperitura fuit,
Quid plenam fraudas vitem crescentibus uvis?
Pomaque crudeli vellis acerva manu?
Sponte fluent matura tua, sine crescere nata,
Est pretium parvæ non leve vitæ moræ,
Vestra quid effoditis subjectis viscera telis?
Et nondum natis dira venena datis?
Chelchoda resperam puerorum sanguine culpant,
Atque suæ natum matre queruntur Ityn.
Utraque vestra parens, sed trittibus utraque causis,
Jactura socii sanguinis ulta virum est:
Dicite, quis Tereus, qui vos irritet Jason
Figere sollicita, corpora vestra manu?
Hæc neque in Armeniis tygres fecere latebris,
Perdere nec fœtus causa leœna suos.

Cicero quoque in Cluentiana hoc facinus etiam in partu necdum animato gravissimè vindicari debere testatur: *Qui aufert spem parentis, memoriam nominis, subsidium generis, hæredem familiæ, designatumque Reipublicæ civem.* Sed melius cæteris Tertul. Aristot. *7. polit.* notans, qui antequam infans sensu, & vita præditus esset, abortum permittebat, hæc scripsit elegantissima verba: *Nobis homicidio semel interdicto, etiam conceptum utero, dum adhuc sanguis in hominem delibatur, dissolvere non licet. Homicidii festinatio est prohiberi nasci, nec refert, natam quis eripiat animam, an nascentem disturbet; homo est & qui est futurus, etiam fructus omnis jam in semine est.* Hactenus Tertul. *in apol. c. 9.* ex cujus verbis necnon ex reliquis, quæ suprà retulimus, jam liquido apparet, abortum præcipuè partus jam animati homicidii speciem habere. Undè cùm homicidium parentum, vel filiorum in parricidii nomen, & supplicium transierit, *leg. 1. ff. ad l. Pomp. de parricid. l. unic. C. de his qui parent.* non dubitarem cullei pœna matres afficere, quæ tam dirum facinus commisissent. Præsertim cum apud Minut. Felicem in Octavio parricidii nomine hoc crimen appelletur: *Sunt* (ait) *quæ in ipsis visceribus medicaminibus epotis originum futuri hominis extinguunt, & parricidium faciunt antequam pariant.*

Quamvis Menochius, cujus sententia forensi usu recipi solet, mitiùs se in hoc crimine habeat, & pœnam judicum arbitrio relinquat: Menoch. *d. cas. 357.* Tiraq. *in leg. si unquam, verb. suscepr. liberos, num. 127.* quidocent pœnam homicidio impositam, nunquam ad abortum trahi. Nam si eas, quæ in jam natu grandiores filios, eorum forsitan injuriis percitæ sæviunt, parricidii damnamus, cur non in eas eodem gladio leges insurgent? quæ innocentes animas & temporali hac vita immaniter privant? & quod dolendum est magis, nondum sacro baptismate lotas, æternæ illius gaudiis, & præmiis spoliant? Quod si Justiniano Cæsari *In l. si quis in suo, §. legis, Cod. de inoff.* satis crudele visum est, eum, qui non sentit, ingratum existimari, & alieni odii causa, ab ultima suæ matris hæreditate repelli: quanto magis censeri atrox, & crudele debebit, partum necdum in lucem editum, spe lucis privare, aut propter mariti odium contra divina, humanaque jura perimere. Etenim ut rectè in non absimili casu scribit Ovidius *in epist. Cana. ad Mac.*

Quid puer admittis tam paucis editus horis,
Quo lætis fallo vix bene natus avum?

Et, ut non minus rectè Quintilianus *declam. 279. Quid hæc ætas committere potuit tanta animadversione dignum? lex abdicationis adversus ferociam juvenum constituta est. Hæc verò infirmitas adeò noxiis nomen non recipit, ut vix recipiat innocentis.* Quod si id fortè ut famæ consulant faciunt, & ne prægnantes detectæ, labis, culpæque ruborem apud eos, quibuscum vivunt, contrahant, adhuc tamen

Summum credo nefas animam præferre pudori,
Et propter vitam vivendi perdere causas.

Et ut optimè inquit Claudius Minoës *ad Aliat. embl. 193.* vitam eam non judico, *quæ assiduo sibi malè conscia, nocte, dieque suum portet in pectore testem.* Quibus & alia conveniunt, quæ eleganter in hujus criminis detestationem Sixtus V. P. M. gravissima ei supplicia constituens, recensuit *in constit. 23. de facient. & procuran. abortum*; quam tamen ad antiquum jus reduxit Greg. XIV.

CAPUT XIII.

Maritum, qui uxorem, vel uxorem quæ maritum occiderit, culleo insui debere, negatum à quibusdam, à multis assertum. Hispana lege expressè sancitum. Hujus rei rationes ex conjugum amore petuntur. De quo plurima diligenter congerimus. Conjuges sibi invicem insidiantes majus parricidio crimen admittere Chrysostomi, & Stephani verbis probatur. Murenæ & viperæ exemplo cum D. Basil. & Alciato conjugalis concordia & caritas suadetur. Cur fel in Junonis pronubæ sacris non adhiberetur? Formula illa, ubi tu Cajus ego Caja, quo tenderet. Nova ejus explicatio. Uxores maritis æquales esse debere. Dominas sæpe in legibus appellatas. Interdum filiorum loco fuisse. Pœnas malis maritis impositas. Qui conjugum amorem propriæ vitæ prætulerint. Utrum hac pœna ad sponsos trahatur. Martiani responsum exponitur.

A Parentibus & liberis, ad conjuges, nec inopportune, ut arbitror, transitum

nostra faciet oratio. Nam & hi sibi artissimis amoris, & necessitudinis vinculis copulantur, & divinæ, & humanæ domus, sacrorum etiam, atque fortunarum omnium socii esse dicuntur, *l. 1. de ritu nupt. l. adversus, C. de crim. expil. hared. l. 1. ff. de rer. amot.* neque secus sibi, quàm parentes liberis sunt. Apud Gallos enim, si Cæsari *lib. 6. de bello Gallic.* (quod & hodie apud eos durat, teste Tiraquel. *in l. 1. conn. num. 4.*) fidem habemus, viri in uxores non secus ac in liberos dominationem habebant: & Romanis, ut ex Ulpiani fragmentis *tit.* Dionys. Hal. *lib. 2.* Petr. Vell. à Guevara *ad Topira Cicer. §. 8. num. 3.* colligitur, ea quæ per coemptionem in viri manum convenisset, filii loco quoad omnes juris civilis effectus reputabatur. Quinimo & conjugalem amorem quemlibet alium longè, lateque superare, illud Dei Optim. Max. oraculum satis ostendit, *Genes. 2. Matth. 19. Marc. 10.* Paulus *ad Ephes. 5.* Esdræ *3. c. 4. Propter hanc relinquet homo patrem suum, & matrem, & adhærebit uxori suæ.* Et Propertianum carmen *lib. 4.* admonuit, dum ait:

Omnis amor magnus, sed apertè in conjuge major.

Quod non dubiè insinuasse etiam Imper. *l. lex quæ tutores, vers. lex enim non solum, C. de admin. tut.* videtur, dum uxores, novis maritis, non res tantùm filiorum, verùm etiam & vitam addicere, tradit, & Bartolus juris nostri Coryphæus, *in l. pater Severinam, §. socerus, de cond. & demonst.* expressis verbis testatus est, inquiens: *Conjuges se invicem plus diligere, quàm proprios filios.* Et Quintil. *declam. 6.* sic patrem quemdam loquentem induxit: *Filium, & virum habere non poteras, reddidi tibi quem magis amabas, stute jam lachrymas, maritum reducem, & incolumem accipe.* In quam eandem sententiam Joannes Nevizanus *in Sylva nup. lib. 3. num. 13.* (vide etiam Brisson. *de ritu nupt. p. 3.*) post alios considerat, annulum in desponsatione eam ob causam adhibitum fuisse, ut summæ dilectionis signum ostenderet, & ejus rotunditas, quæ est infinita, amorem conjugum infinitum etiam esse debere, declararet. Aitque annulum olim ferreum fuisse, eique adamantem inclusum, ut ostendetur, non aliter conjugis amorem uxorem à patris amorem retrahere quàm adamas ferrum à magnete retrahere solet. Ex his apparet, justis de causis, & communi Doctorum calculo, & forensi usu receptum, ut parricidii crimen, & supplicium in maritum, qui uxorem occiderit, & è contrario, locum habere existimetur. Ita tenet Glossa *verb. juxta modum in c. fin. de stat. Monach. omnes in l. 1. de parric. & in §. alia just. de pup. jud.* Gomez. Carret. Plaza, & alii, quos refert & sequitur Vela *de delict. c. 27. n. 4.* & ultra eos Petr. Ærod. *lib. 8. rerum jud. tit. 6. c. 16.* & Mantua *in Enchir. c. 73.* Anæ. Rober. *rer. jud. lib. 1. c. 14.* Tiber. Dec. *lib. 9. crim. c. 11.* Nam si ex caritatis, & amoris vinculis, facinoris immanitatem metimur, procul dubio aut nullum, aut hoc maximè scelus hac de-

buit pœna coërceri. Quæ opinio licèt à Joanne Oinothomo & Matth. Wesemb. *in §. alia deinde* damnetur, qui contendunt cullei pœnam, & parricidii nomen solùm in ascendentibus, & descendentibus locum habere, nostro tamen jure inspecto, *ex l. 12. tit. 8. p. 7.* omni dubitatione remota admitti debebit, & juxta juris communis sanctiones, *d. l. unic. C. de his qui parent. d. §. alia deinde* (facit *l. ultim. C. de sicariis*, ubi modus quæstionis habendæ in hoc crimine traditur.) adeò vera videtur, ut non solùm parricidium, verùm detestabilius parricidio scelus in conjugis nece perperrari, notabilis quædam decretorum Glossa *in c. admonere, verb. existimes*, 33. *q.* 2. tradiderit, quæ Nevizano, *in sylva nup. lib.* 1. *n.* 43. & aliis quos ipse recenset, vehementer probatur. Quorum hercle judicium magna ratione niti, quilibet dicet, qui attentè Divi Chrysostomi verba perlegerit, qui postquam virorum in uxores sævitiam, maximam eorum ignominiam esse probaverat ita subdit; *in prior. Paul. ad Corinth. epist. hom.* 26. (refert illum Tiraq. *in l.* 8. *conn. n.* 8. vide etiam Ariostum *cantu* 5. *in princ.* qui eleganter in eos qui in uxores sæviunt invehitur. Et Mant. *in Enthir. c.* 123. qui docet gravius esse uxorem, quam matrem occidere, & Balduin. *in §. sed & major, num.* 10. *inst. de his qui sunt sui* Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap.* 11. *per tot.*) *Et enim summa injuria est, vitæ sociam, & in rebus necessariis antea tibi conjunctam, tanquam manceipium ignominia afficere. Ideo hujusmodi virum, siquidem vir appellandus est potius quàm fera, & patricidæ, & matricidæ similem esse dixeris. Nam si patrem & matrem uxoris gratia relinquere præcipimur, non ut injuriam ei faciamus, sed divinam legem impleamus, & ipsis parentibus tam gratum hoc est, eam contumelia afficere, propter quam parentes Deus dimittendos præcepit, nonne hoc tantum insania, &c.* Sed & facit etiam in hanc rem, & hujus criminis diritatem ostendit, gravissimum Stephani Papæ *in c. admonere* 33. *quæst.* 2. ad Hastulphum quemdam, decretum, ubi ei propter uxoris cædem aspernimam pœnitentiam injungens, ita exorditur. *Admonere te cum lachrymis, & multo gemitu cordis curamus, fili Hastulphe, sed non filius debes dici qui tam crudeliter infelix homicidium perpetrasti: nam occidisti uxorem tuam, partem corporis tui, legitimo matrimonio tibi sociatam, sine causa mortis, non tibi resistentem, non invidiantem quoquo modo vitæ tuæ. Non inventiti eam cum alio viro nefariam rem facientem, sed concitatus à diabolo, impio furore inflammatus, latronum more, atrocius gladio tuo, crudelior omni bestia, peremisti, &c.* Unde & Horatius libro tertio Carminum, Ode 2. Danai filias ita detestatur.

Impiæ nam quid potuere majus?
Impiæ sponsos potuere duro,
Perdere ferro.

Et Alexander Regis Spitamenis uxorem, quæ trucidati mariti caput gestabat, adversatus est, atque illam è castris excedere jussit, ut Quintus Curtius *lib. 8.* recenset. Divus quoque Basilius magnus, *in exam. orat.* 7. viperæ exemplo, quæ cum muræna marina, ejecto prius ex stomacho diro veneno congreditur, maritis suadet, ut reverentia conjugii, animi inclementiam, & inhumanitatem in uxores, deponant: quod Alciatus noster, *embl.* 191. eleganti complexus emblemate, ita inquit:

Cum furit in Venerem, pelagi se in litora tristis
Vipera, & ab stomacho dira venena vomit.
Murænamque cient ingentia sibila tolli,
Ai timul amplexus appetit illa viri.
Maxima debetur thalamo reverentia: conjux
Alternam debet conjugi & obsequium.

Et Cato ille Censorinus, tantum cultus & venerationis deberi uxori censebat, ut quisquis ei manus intulisset, non aliter insectandus esset, quàm si Deorum simulacra audax temerasset. Nequa aliud significare veteres illi Ethnici volebant, ex quorum institutis, ut ex Plutarcho *in præcep. connub.* dicimus, qui Junoni Pronubæ sacrificabant, fel in sacris non adhibebant, sed è victima exemptum, juxta aram infodiebant, significantes à matrimonio bilem omnem procul esse oportere, & iram, atque odium & amaritudinem à conjugali jucunditate esse sequestrandam. Quò etiam solemnem Romanorum morem spectasse, ex eodem Plutarcho *in prob. cap.* 28. Eras. *in adag. ubi tu Cajus* Alex. ab Alexand. 5. *gen. cap.* 4. Briss. *de rit. nupt. fol.* 42. Mant. *in Lucii.* cognovimus, ut sponsam introducentes juberent dicere: *Ubi tu Cajus ego Caja*, quasi cum viro paciscerentur, omnia inter eos communia esse debere, & ubi maritus dominus & domus compos, ibi quoque uxorem dominam atque heram futuram. Aut ut ego magis existimo, (relicta alia Eustarchii interpretatione *lib.* 2. & 14. *Iliad.* quam probat noster Joan. Pareja *in repet.* 1. *de censibus*) ubi gaudens maritus ibi gaudentem quoque uxorem esse debere. Invenio enim apud Romanos, *Cajos*, à gaudio appellatos, eosque ut ex Valerio (si tamen is est) *in lib. de prænomin. ant.* constat eo nomine significari, qui cum maximo parentum gaudio nascerentur. Quam inter conjuges æqualitatem rerum omnium creator affatim denotavit, cùm ex Protoplasti Adami latere, non autem ex pede, aut capite Evam formaverit, *Genes.* 1. (notant multi ex Theol. quos refert Tiraq. *in l.* 8. *conn. num.* 10. Mant. *in Enth. cap.* 73. Picta poësis *pag.* 53.) & Romani non obscurè significabant, uxores dominas & matres familias appellantes, ut doctè Fornerius *lib. 1. select. cap.* 11. & Cujacius *novell.* 22. & ante eos latè Tiraq. *l.* 10. *connub. num.* 5. ostendunt, & novissimè insignis D. Ant. Pichardo vir non modo de schola nostra, verùm & de ipsa quoque jurisprudentia optimè meritus, in præclara disputatione, quam de promiscua conjugum nobilitate nuper excussit. Et adeò eis omnium bonorum dominium communicantes,

tes, ut rectè dicere Columella *in præf. lib. ult. de re rust.* potuerit: *Nihil in domo conjugali apud priscos dividuum conspicit, nihil quod aut maritus aut fœmina proprium sui juris esse diceret, sed in commune conspiciebatur ab utroque.* Nec minùs rectè Plutarch. *in præcep. connub. c.* 36. & *in probl.* hinc donationes inter conjuges prohiberi, quòd absurdum legislatores existimaverint, aliquid inter eos reperiri quod commune non esset. Quam rationem meliorem his quæ à nostris Jurisconsultis *in l.* 1. & *seqq. de donat. inter.* proferuntur, multi emunctæ naris auctores non malè censuerunt, Alciat. 3. *disput. cap.* 14. Duare 1. *ad titul. sol. matr. titul. de nup. cap.* 1. Corrasius 5. *miscel. cap.* 14. & *lib.* 2. *c. fin. in fine.*

Unde qui naturale hoc fœdus, & mutuam corporum, & animorum conjunctionem, quæ matrimonii intervention contrahitur, insuper habent, & vitæ, ac saluti, quæ una ambobus esse debebat, insidias tendunt, meritò atrocissima hac parricidii pœna plectuntur. Nam si Sartæ, ut Plutarchus *in Lysan.* testatur, severissimum supplicium malo merito ex legibus erat indictum. Et apud Romanos malæ tractationis actio uxori in virum à quo non ut oportebat acciperetur, jure optimo concedebatur: *l. consensu, Cod. de repud.* vide Joan. Gutier. *lib. canonic. quæst.* cur non maxima inferendæ cædis audacia, maximo etiam supplicio coërceretur? prout Romæ à Tiberio & Senatu, Plautium Silvanum prætorem damnatum legimus, apud Quintilia. & Pet. Ærod. *lib.* 8. *rer. jud. tit. 6. cap.* 16. quòd Aproniam uxorem è fenestra dedisset præcipitem, qui tamen damnationem voluntaria morte antevertit. Non sic sanè Tiberius Grachus, qui uxoris vitam propriæ vitæ præposuit. Vide Valer. *lib.* 4. *c.* 6. Cic. de divinat. Plutarch. *in Grachis.* Non sic alii conjuges, qui maritalem fidem egregiis exemplis asseruerunt: vide Valer. *supr. lib. 6. c.* 7. Bap. Fulgos. *lib.* 4. *c.* 6. Non sic denique Erulorum, Indorum, & aliorum barbarorum uxores, quæ se se eodem quo maritus rogos comburendas injiciebant, aut post illius sepulchrum laqueo accepto vitam finiebant. De Erulis Danubii accolis Procopius, de Indis Catharis, & aliis, Pet. Ærod. *lib.* 8. *tit.* 5. *c.* 1. Hæc tamen, quæ de viris, & uxoribus diximus, non facile ad sponsos de futuro (quidquid contrarium Plaza *de delic. c.* 22. *num.* 31. arbitretur) extendenda censerem, nam licèt hi sententia legis Pompejæ de parricidiis comprehendi à Martiano *in l. sed est scelendum ad leg. Pomp. de parrid.* dicantur, id tamen ad eam illius legis partem spectat, qua, legis Corneliæ de sicariis pœna irrogari jubetur, cullei autem supplicium, quod ex rationis paritate maritis infligitur, porrigi ad sponsos non debet, ut bene D. Joan. Vela *de delict. d. c.* 27. *num.* 4. contra Plazam *suprà* prævidit; In his namque consideratæ à nobis causæ non militant, & raro aut nuquam, præsertim in pœnalibus, uxorum appellatio ad sponsas extenditur, ut latissimè ille librorum heluo *Obras Posthumas.* Tiraquellus post *ll. conn. in princip. ex num.* 21. probavit.

CAPUT XIV.

Cullei pœnam novioribus legibus, quibus Hispana nostra consentit, non in parentes, & liberos, & uxores & conjuges tantùm, sed & in quorumdam etiam propinquorum interfectores irrogatam videri. Quinam hi sint. Parentum nomen ad consanguineos interdum extendi. Martianus, Justinianus, & Alphonsus explicati. Cullei pœna propinquorum decem non vindicari tandem contra communem defenditur. In fratrum occisoribus res in dubium vocatur. De fraterno amore plurima. Insignes Quintiliani & Valerii in fratricidas loci. Parricidii nomen fraternæ cædi à bonis auctoribus datum. De Romuli parricidio. Livius an malè crimen Horatii perduellionem dixerit?

SPecialis cullei pœna, quæ in ascendentium & descendentium interfectores Constantiniana lege, *d. l. unic. C. de his qui parent.* reperitur inducta, latius, si Justiniani *in §. alia, de publ. jud.* verba perpendimus, patere videtur. Nam & conscios criminis & si extranei sint, manifestè comprehendunt: & generaliter eas omnes personas teneri volunt, quæ ea nobis affinitate junguntur quæ nuncupatione parentum continentur. Quam Justiniani decisionem sequutus Alphonsus rex noster, *in d. l.* 12. *tit.* 8. *part.* 7. de Martiani responsum *in l.* 1. *ff. ad leg. Pomp. de parricid.* ad verbum transcribens, parricidii reos esse, & singulari illa cullei pœna à majoribus instituta puniendos statuit, non eos tantùm, qui ascendentes, & descendentes in infinitum occiderint, sed & illos etiam, qui frattem, sororem, patruelem, matruelem, patruum, avunculum, amitam, materteram, consobrinum, consobrinam, virum, uxorem, generum, nurum, socerum, vitricum, privignum, priviginam, novercam, patronum, aut patronam vita privaverint. Unde Greg. Lopez *d. l. part. verb. qualquier de ellos*, illius legis auctoritate admonuit, jam hodie pœnam cullei, quæ olim juxta Modestini responsum *in l. pœna 9. vers. qui alias, ff. de parricid.* solùm parentum occisoribus irrogabatur, ad reliquas alias personas, quarum mentionem fecimus dubio procul extensam videri. Quod etiam in terminis juris communis post Constantini, & Justiniani sanctiones omnes ferè interpretes admiserunt. Constat ex Fab. Aug. Plat. & aliis *in d. §. alia, glos. in d. l.* 1. *verb. pœna* pluribus relatis, à Carrer. *in prax. tit. de homin. vers. 9. quæro n.* 35. Plaza *d. c.* 22. *ex n.* 30. Ant. Gom. *tom.* 3. *c.* 3. *n.* 3. Vela *d. c.* 27. *n.* 4. Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap.* 8. *n.* 5. cum sequentibus & latius *cap.* 10. *per tot.* In transversalibus usque ad quartum gradum; in parentibus & liberis absque ulla gradus præfinitione, hanc pœnam locum ha-

buit pœna coërceri. Quæ opinio licèt à Joanne Oinothomo & Matth. Wesemb. *in §. alia deinde* damnetur, qui contendunt cullei pœnam, & parricidii nomen solùm in ascendentibus, & descendentibus locum habere, nostro tamen jure inspecto, *ex l. 12. tit. 8. p. 7.* omni dubitatione remota admitti debebit, & juxta juris communis sanctiones, *d. l. unic. C. de his qui parent. d. §. alia deinde* (facit *l. ultim. C. de sicariis*, ubi modus quæstionis habendæ in hoc crimine traditur.) adeò vera videtur, ut non solùm parricidium, verùm detestabilius parricidio scelus in conjugis nece perperrari, notabilis quædam decretorum Glossa *in c. admonere, verb. existimes*, 33. *q.* 2. tradiderit, quæ Nevizano, *in sylva nup. lib.* 1. *n.* 43. & aliis quos ipse recenset, vehementer probatur. Quorum hercle judicium magna ratione niti, quilibet dicet, qui attentè Divi Chrysostomi verba perlegerit, qui postquam virorum in uxores sævitiam, maximam eorum ignominiam esse probaverat ita subdit; *in prior. Paul. ad Corinth. epist. hom.* 26. (refert illum Tiraq. *in l.* 8. *conn. n.* 8. vide etiam Ariostum *cantu* 5. *in princ.* qui eleganter in eos qui in uxores sæviunt invehitur. Et Mant. *in Enthir. c.* 123. qui docet gravius esse uxorem, quam matrem occidere, & Balduin. *in §. sed & major, num.* 10. *inst. de his qui sunt sui* Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap.* 11. *per tot.*) *Et enim summa injuria est, vitæ sociam, & in rebus necessariis antea tibi conjunctam, tanquam manceipium ignominia afficere. Ideo hujusmodi virum, siquidem vir appellandus est potius quàm fera, & patricidæ, & matricidæ similem esse dixeris. Nam si patrem & matrem uxoris gratia relinquere præcipimur, non ut injuriam ei faciamus, sed divinam legem impleamus, & ipsis parentibus tam gratum hoc est, eam contumelia afficere, propter quam parentes Deus dimittendos præcepit, nonne hoc tantum insania, &c.* Sed & facit etiam in hanc rem, & hujus criminis diritatem ostendit, gravissimum Stephani Papæ *in c. admonere* 33. *quæst.* 2. ad Hastulphum quemdam, decretum, ubi ei propter uxoris cædem aspernimam pœnitentiam injungens, ita exorditur. *Admonere te cum lachrymis, & multo gemitu cordis curamus, fili Hastulphe, sed non filius debes dici qui tam crudeliter infelix homicidium perpetrasti: nam occidisti uxorem tuam, partem corporis tui, legitimo matrimonio tibi sociatam, sine causa mortis, non tibi resistentem, non invidiantem quoquo modo vitæ tuæ. Non inventiti eam cum alio viro nefariam rem facientem, sed concitatus à diabolo, impio furore inflammatus, latronum more, atrocius gladio tuo, crudelior omni bestia, peremisti, &c.* Unde & Horatius libro tertio Carminum, Ode 2. Danai filias ita detestatur.

Impiæ nam quid potuere majus?
Impiæ sponsos potuere duro,
Perdere ferro.

Et Alexander Regis Spitamenis uxorem, quæ trucidati mariti caput gestabat, adversatus est, atque illam è castris excedere jussit, ut Quintus Curtius *lib. 8.* recenset. Divus quoque Basilius magnus, *in exam. orat.* 7. viperæ exemplo, quæ cum muræna marina, ejecto prius ex stomacho diro veneno congreditur, maritis suadet, ut reverentia conjugii, animi inclementiam, & inhumanitatem in uxores, deponant: quod Alciatus noster, *embl.* 191. eleganti complexus emblemate, ita inquit:

Cum furit in Venerem, pelagi se in litora tristis
Vipera, & ab stomacho dira venena vomit.
Murænamque cient ingentia sibila tolli,
Ai timul amplexus appetit illa viri.
Maxima debetur thalamo reverentia: conjux
Alternam debet conjugi & obsequium.

Et Cato ille Censorinus, tantum cultus & venerationis deberi uxori censebat, ut quisquis ei manus intulisset, non aliter insectandus esset, quàm si Deorum simulacra audax temerasset. Nequa aliud significare veteres illi Ethnici volebant, ex quorum institutis, ut ex Plutarcho *in præcep. connub.* dicimus, qui Junoni Pronubæ sacrificabant, fel in sacris non adhibebant, sed è victima exemptum, juxta aram infodiebant, significantes à matrimonio bilem omnem procul esse oportere, & iram, atque odium & amaritudinem à conjugali jucunditate esse sequestrandam. Quò etiam solemnem Romanorum morem spectasse, ex eodem Plutarcho *in prob. cap.* 28. Eras. *in adag. ubi tu Cajus* Alex. ab Alexand. 5. *gen. cap.* 4. Briss. *de rit. nupt. fol.* 42. Mant. *in Lucii.* cognovimus, ut sponsam introducentes juberent dicere: *Ubi tu Cajus ego Caja*, quasi cum viro paciscerentur, omnia inter eos communia esse debere, & ubi maritus dominus & domus compos, ibi quoque uxorem dominam atque heram futuram. Aut ut ego magis existimo, (relicta alia Eustarchii interpretatione *lib.* 2. & 14. *Iliad.* quam probat noster Joan. Pareja *in repet.* 1. *de censibus*) ubi gaudens maritus ibi gaudentem quoque uxorem esse debere. Invenio enim apud Romanos, *Cajos*, à gaudio appellatos, eosque ut ex Valerio (si tamen is est) *in lib. de prænomin. ant.* constat eo nomine significari, qui cum maximo parentum gaudio nascerentur. Quam inter conjuges æqualitatem rerum omnium creator affatim denotavit, cùm ex Protoplasti Adami latere, non autem ex pede, aut capite Evam formaverit, *Genes.* 1. (notant multi ex Theol. quos refert Tiraq. *in l.* 8. *conn. num.* 10. Mant. *in Enth. cap.* 73. Picta poësis *pag.* 53.) & Romani non obscurè significabant, uxores dominas & matres familias appellantes, ut doctè Fornerius *lib. 1. select. cap.* 11. & Cujacius *novell.* 22. & ante eos latè Tiraq. *l.* 10. *connub. num.* 5. ostendunt, & novissimè insignis D. Ant. Pichardo vir non modo de schola nostra, verùm & de ipsa quoque jurisprudentia optimè meritus, in præclara disputatione, quam de promiscua conjugum nobilitate nuper excussit. Et adeò eis omnium bonorum dominium communicantes,

tes, ut rectè dicere Columella *in præf. lib. ult. de re rust.* potuerit: *Nihil in domo conjugali apud priscos dividuum conspicit, nihil quod aut maritus aut fœmina proprium sui juris esse diceret, sed in commune conspiciebatur ab utroque.* Nec minùs rectè Plutarch. *in præcep. connub. c.* 36. & *in probl.* hinc donationes inter conjuges prohiberi, quòd absurdum legislatores existimaverint, aliquid inter eos reperiri quod commune non esset. Quam rationem meliorem his quæ à nostris Jurisconsultis *in l.* 1. & *seqq. de donat. inter.* proferuntur, multi emunctæ naris auctores non malè censuerunt, Alciat. 3. *disput. cap.* 14. Duare 1. *ad titul. sol. matr. titul. de nup. cap.* 1. Corrasius 5. *miscel. cap.* 14. & *lib.* 2. *c. fin. in fine.*

Unde qui naturale hoc fœdus, & mutuam corporum, & animorum conjunctionem, quæ matrimonii intervention contrahitur, insuper habent, & vitæ, ac saluti, quæ una ambobus esse debebat, insidias tendunt, meritò atrocissima hac parricidii pœna plectuntur. Nam si Sartæ, ut Plutarchus *in Lysan.* testatur, severissimum supplicium malo merito ex legibus erat indictum. Et apud Romanos malæ tractationis actio uxori in virum à quo non ut oportebat acciperetur, jure optimo concedebatur: *l. consensu, Cod. de repud.* vide Joan. Gutier. *lib. canonic. quæst.* cur non maxima inferendæ cædis audacia, maximo etiam supplicio coërceretur? prout Romæ à Tiberio & Senatu, Plautium Silvanum prætorem damnatum legimus, apud Quintilia. & Pet. Ærod. *lib.* 8. *rer. jud. tit. 6. cap.* 16. quòd Aproniam uxorem è fenestra dedisset præcipitem, qui tamen damnationem voluntaria morte antevertit. Non sic sanè Tiberius Grachus, qui uxoris vitam propriæ vitæ præposuit. Vide Valer. *lib.* 4. *c.* 6. Cic. de divinat. Plutarch. *in Grachis.* Non sic alii conjuges, qui maritalem fidem egregiis exemplis asseruerunt: vide Valer. *supr. lib. 6. c.* 7. Bap. Fulgos. *lib.* 4. *c.* 6. Non sic denique Erulorum, Indorum, & aliorum barbarorum uxores, quæ se se eodem quo maritus rogos comburendas injiciebant, aut post illius sepulchrum laqueo accepto vitam finiebant. De Erulis Danubii accolis Procopius, de Indis Catharis, & aliis, Pet. Ærod. *lib.* 8. *tit.* 5. *c.* 1. Hæc tamen, quæ de viris, & uxoribus diximus, non facile ad sponsos de futuro (quidquid contrarium Plaza *de delic. c.* 22. *num.* 31. arbitretur) extendenda censerem, nam licèt hi sententia legis Pompejæ de parricidiis comprehendi à Martiano *in l. sed est scelendum ad leg. Pomp. de parrid.* dicantur, id tamen ad eam illius legis partem spectat, qua, legis Corneliæ de sicariis pœna irrogari jubetur, cullei autem supplicium, quod ex rationis paritate maritis infligitur, porrigi ad sponsos non debet, ut bene D. Joan. Vela *de delict. d. c.* 27. *num.* 4. contra Plazam *suprà* prævidit; In his namque consideratæ à nobis causæ non militant, & raro aut nuquam, præsertim in pœnalibus, uxorum appellatio ad sponsas extenditur, ut latissimè ille librorum heluo *Obras Posthumas.* Tiraquellus post *ll. conn. in princip. ex num.* 21. probavit.

CAPUT XIV.

Cullei pœnam novioribus legibus, quibus Hispana nostra consentit, non in parentes, & liberos, & uxores & conjuges tantùm, sed & in quorumdam etiam propinquorum interfectores irrogatam videri. Quinam hi sint. Parentum nomen ad consanguineos interdum extendi. Martianus, Justinianus, & Alphonsus explicati. Cullei pœna propinquorum decem non vindicari tandem contra communem defenditur. In fratrum occisoribus res in dubium vocatur. De fraterno amore plurima. Insignes Quintiliani & Valerii in fratricidas loci. Parricidii nomen fraternæ cædi à bonis auctoribus datum. De Romuli parricidio. Livius an malè crimen Horatii perduellionem dixerit?

SPecialis cullei pœna, quæ in ascendentium & descendentium interfectores Constantiniana lege, *d. l. unic. C. de his qui parent.* reperitur inducta, latius, si Justiniani *in §. alia, de publ. jud.* verba perpendimus, patere videtur. Nam & conscios criminis & si extranei sint, manifestè comprehendunt: & generaliter eas omnes personas teneri volunt, quæ ea nobis affinitate junguntur quæ nuncupatione parentum continentur. Quam Justiniani decisionem sequutus Alphonsus rex noster, *in d. l.* 12. *tit.* 8. *part.* 7. de Martiani responsum *in l.* 1. *ff. ad leg. Pomp. de parricid.* ad verbum transcribens, parricidii reos esse, & singulari illa cullei pœna à majoribus instituta puniendos statuit, non eos tantùm, qui ascendentes, & descendentes in infinitum occiderint, sed & illos etiam, qui frattem, sororem, patruelem, matruelem, patruum, avunculum, amitam, materteram, consobrinum, consobrinam, virum, uxorem, generum, nurum, socerum, vitricum, privignum, priviginam, novercam, patronum, aut patronam vita privaverint. Unde Greg. Lopez *d. l. part. verb. qualquier de ellos*, illius legis auctoritate admonuit, jam hodie pœnam cullei, quæ olim juxta Modestini responsum *in l. pœna 9. vers. qui alias, ff. de parricid.* solùm parentum occisoribus irrogabatur, ad reliquas alias personas, quarum mentionem fecimus dubio procul extensam videri. Quod etiam in terminis juris communis post Constantini, & Justiniani sanctiones omnes ferè interpretes admiserunt. Constat ex Fab. Aug. Plat. & aliis *in d. §. alia, glos. in d. l.* 1. *verb. pœna* pluribus relatis, à Carrer. *in prax. tit. de homin. vers. 9. quæro n.* 35. Plaza *d. c.* 22. *ex n.* 30. Ant. Gom. *tom.* 3. *c.* 3. *n.* 3. Vela *d. c.* 27. *n.* 4. Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap.* 8. *n.* 5. cum sequentibus & latius *cap.* 10. *per tot.* In transversalibus usque ad quartum gradum; in parentibus & liberis absque ulla gradus præfinitione, hanc pœnam locum ha-

bere testantes. Nec desunt rationes, quibus hæc opinio adstrui possit, & justis de causis defendi; cùm & Justinianus eas omnes personas comprehenderit, quæ ejus essent affinitatis (sive affectionis, ut alii libri habent, & docti viri magis admittunt Balduin. Cujac. Theoph. Oinoth. & Wesemb. *in d. §. alia*) quæ nuncupatione parricidii continerur, & ex Martiani verbis, quæ supra retulimus, constet parricidii nomen in lege Pompeja latissimè, ut vidimus, accipi. Quinimò & extra legis Pompejæ tractationem, parentum nomen, apud bonos Latinæ linguæ scriptores, ad transversales quoque referri, jam dudum Alex. ab Alex. *l. gen. c.* 15. & Tiraq. *lib. 1. de retract. §. 1. glos. 8. ex n. 1.* vidè omninò Cujac. *lib. 9. observ.* 18. & Casaubon. *in notis hist. Augustæ pagin.* 134. & 479. latè notarunt, & nos patrio idiomate, omnes, qui nobis quoquo affinitatis aut consanguinitatis gradu junguntur, *parentes*, vocamus. Sed & rationem exposcere ut severius consanguineorum vel affinium cædes, quam extraneorum puniantur, vel ex eo constat, quòd ut Cicer. 1. *offic.* tradidit, hos nobis quodammodo natura conciliat, innatusque est quidam affectus & amor in eos, quibus necessitudine sumus conjuncti. Ob quem innumera in jure introducta esse usque ad nauseam Tiraq. *de pœn. temp. caus. 51. ex n. 66.* estendit. Sed licèt hæc ita se habeant, & lex nostra Regia adeò expressis verbis superiorem sententiam admittat. Ego adhuc praxim illam non nisi eo tantum in casu reciperem, quo parentibus liberi, uxores maritis, aut è contrario necem intulerint. Quamvis non diffitear aliorum cognatorum mortem, secundum gradus proximitatem arbitrio judicis, graviori quàm homicidii pœna puniri posse. In quam sententiam me & multorum doctissimorum virorum auctoritas trahit, Balduin. Oinoth. & Wesemb. *in d. §. alia*, Duar. *ad leg. Pomp. de parricid.* Carrer. & alii *ex supr.* relat. præsertim Cib. Deci. *d. c.* 10. *n.* 7. & lex ipsa partitæ, quæ cullei pœnam jam ab antiquis temporibus supra dictis personis irrogatam esse fatetur, cùm tamen constet, more majorum solùm in liberos, ut sæpe diximus usurpatam; atque ita non usquequaque illam distinctionem abrogare voluisse videtur; sed tantùm legem Pompejam prout apud Jurisconsultos observabatur, probare. Lex autem Pompeja, licet ad multos perrineret, pœna tamen cullei ad eos tantùm extendebatur, qui patrem, matrem, avum, aviamvè, aut alium ex ascendentibus occidissent *d. l. pœna, vers. qui alias, de parric.* Quæ licèt postea, noviribus Constantini & Justiniani legibus, in parentes qui liberos vita privassent, protracta fuerit, nequiquam tamen ad alios nobis ex latere junctos extensa videtur. Nec enim frustra Codicis titulus de his tantùm concipitur, *qui parentes, vel liberos occiderunt*, & illarum legum verba ad eas se restringunt personas, quæ parentum sive parricidii nuncupatione comprehenduntur. Quorum verborum quænam sit acceptio, & interpretatio jam alio loco exposuimus.

Planè in fratribus, aut sororibus, qui, quæve fratres aut sorores necassent, non injuria eadem, quæ in parentum, aut liberorum occisoribus pœna admitti debuisset. Nam si quod crimen grave est, & supplicium meretur, fratricidium certè non modo atrox, sed nefandum, non sceleratum, sed horrendum judicari debet. Unde Virgilius 6. *Æneid.* apud inferos pari tormentorum cruciatu fratrum, & parentum injurias lui, his verbis ostendit:

Hic quibus inviti fratres dum vita manebat,
Pulsatusve parens, & fraus innexa clienti.

Et Quintilianus *decl.* 321. elegantissimè. *Equidem judices* (inquit) *admirari me confiteor, aut constitutas esse tantis sceleribus pœnas, aut ullos inveniri potuisse mortalium, in quos caderet ista suspicio: fratrem suum potuit aliquis occidere? Non obstitit tacita natura? non sanguinis jus? Non sceleribus manus suas objecit quæcumque est illa, quæ creditur esse pietas fratrem occisuro? Non succurrit communis uterus? non eadem cuna vita? non una primordia? Non illa consuetudo, quæ alienos etiam, & nulla necessitudine inter se conjunctos, componere & adstringere affectibus potest? Consuetudo acta pariter infantiæ, pueritiæ studia, lusus, tristitia, joci. Nam quid est aliud fraternitas quàm divisus spiritus?* Quod idem nec minùs eleganter Valerius Maxim. *lib. 5. cap. 5. in princ.* sic extulit: *Quam copiosæ suavitatis illa recordatio est: in eodem domicilio antequam nascere habitavi: in eisdem incunabulis infantiæ tempora peregi: eosdem appellavi parentes: eadem pro me vota excubuerunt: parem ex majorum imaginibus gloriam traxi. Cara est uxor, dulces liberi, jucundi amici, accepti affines, sed postea cognitis nulla benevolentia accedere debet, quæ priorem exhauriat.* A quibus nec Hesiodus abest, *in Ergis*, qui germano amori nullum alium æquandum testatur. Nec P. Nigidius apud Agellium *lib. 12. c. 10. noct. Attic.* (eamdem etymol. probat Fest. Pomp.) *Qui fratrem* (inquit) *quasi ferè alterum dictum.* Nec uxoris Intapherni factum, quæ optione sibi à Dario Persarum Rege data, quem ex filiis, marito, & fratre vinctis & interfici jussis liberari vellet, fratrem elegit, quòd diceret, maritum sibi alium, atque alios liberos esse posse, alium verò fratrem parentibus jam vita defunctis, non posse contingere. Quam historiam Herodotus *in Thal.* scriptam reliquit, & ex nostris retulit Tiraquell. *de pœn. temp. caus. 22. ex num. 6.* & Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap. 10. num. 4.* plurima alia de fraterno amore, & caritate considerans. Quamobrem, *vox sanguinis fratris* (inquit Dominus *Genes. 4.*) *clamat ad me de terra*, & Niceras *annal. pag. 264.* (refert. Annæus Robor. *lib. 3. rer. jud. cap. 7.* cùm Volcus Neemanis Triballorum principis filius, Stephanus fratrem prælio fudisset, & fraterna cæde manus polluisset, nefarium hoc facinus multa verborum acerbitate prosequitur. Æmilius etiam Papinianus, ut Spartian. *in Antonini Caracallæ vita* refert, ab Antonino Caracalla rogatus, ut illum in Senatu de fratris Getæ nece excusaret, respondit faciliùs parricidium committi posse, quàm excusari. Nam & parricidii nomen ad fratricidium passim extendi, apertissimum est. Livius *lib. 20.* de Demetrio loquens. *In ea cœna dicitur venenum datum, poculo epoto extemplo sensit, & maxi coortis doloribus, relicto convivio in cubiculum recepit se, crudelitatem patris conquerens, parricidium fratris.* Divus Augustinus Romulum increpans, qui (ut vulgò auctores commemorant: Idem *lib.* 1. Lucan. 1. *Pharsal.* Ovid. 4. *Fast. in fin.* Horat. *epod.* 7. Pomp. *in l. fin. de rerum divis.* quamvis alii hoc falsum esse scribant, ut constat ex Onuphrio Panu. *de Rep. Rom. 2. p.*) in ipsis Romanæ civitatis initiis Remum fratrem peremit. *Magis* (inquit) *lib. 3. de civit. Dei c. 6. contra Romanos movere Deos debuit Romuli frater occisus quàm contra Trojanos Græcus maritus illusus: magis irritare parricidium nascentis, quàm regnantis adulterium civitatis.* Divus quoque Hieronymus *in epist.* relatus *in c. in apibus 41. 7. q. 1.* de eadem re verba faciens, *Imperator* (inquit) *unus, judex unus provinciæ. Roma ut condita est duos fratres simul habere non potuit, & parricidio dedicatur.* Unde Jacobus Cujacius *lib. 5. sentent. ad Paulum sit. 24.* rectè Festum Pompejus *in verb. sororium sigillum*, dixisse contendit, Publium Horatium, qui cùm victor de trigeminis Albanis rediret sororem lugentem interfecit, accusatum parricidii apud Duumviros fuisse; & à Livio *lib. 1.* id malè perduellionem appellari. Quamvis Livium defendere conentur Jacobus Rævardus *ad l. 12. tab. cap. 27.* Sigon. *de antiq. jur. lib. 2. c. 18.* sed & Divus Cyprianus *tract. 4. de mortal.* relatus *in cap.* nunquid 27. *de pœnit. d. 1.* parricidium in fratris nece constituit, sic inquiens: *Nunquid Cain, cum Deo munus offerret, jam peremerat fratrem? & tamen parricidium mente conceptum Deus providus ante damnavit.* Et Cicero *pro domo sua* pro Cluentio dum ait: *An & hæc de fratris, & patrui parricidio cogitavit?* Quamvis alibi propriis nominibus hæc omnia distinguat, his verbis: *Quid de me quod tulisse te dicis, parricida, fratricida, sororicida, nonne extra ordinem tulisti?*

CAPUT XV.

Conscii parricidii an & quando pœna hujus criminis teneantur. Utrum conscientia sola, an etiam sceleris participatio ad pœnam desideretur. Scævolæ, Martiani, Ulpiani, & Justiniani responsa explicantur. Nostra in tota hac quæstione sententia, & distinctio. Regiæ legis interpretatio. Par esse delictum admittere, vel consilium, opemve delinquenti præstare. Quintilliani, Ciceronis, & Arnobii in hanc rem testimonia laudantur. Alciati etiam emblema refertur.

COnscios quoque criminis, parricidii reatum incurrere multa jura proclamant, *l. utrum cum l. seq. ff. ad legem Pomp. d. l. 12. part.* circa quas vide quæ tradit Florez Mena *lib. 1. pract. q. 18. n. 2. & 3.* & qui parricidio adsunt, licèt extranei sint gravius puniuntur, quàm si ipsi homicidium patrassent, ut rectè Accurs. *in d. l. utrum, glos. fin. & in d. §. alia deinde verb. extraneus*, ubi Baldum *n. 27.* latè Tiberius Decian. *lib. 9. crim. c. 13.* & alii considerant, nec enim homicidii, sed parricidii tenentur. Et sanè non absque ratione, nam & gravius est filium impellere, quàm manu propria hoc facinus perpetrare. Neque potest tam iniqui consilii supplicium non exasperari: ut enim scribit Arnobius *lib. 4. adversus gentes: Quisquis patitur peccare peccantem, is vires subministrat audaciæ*, & ut ait Ulpianus, *in l. nihil 15. ff. de sicar. Nihil interest occidat quis, an causam mortis præbeat.* Quæ præberi videtur, ubi quis delictum scienter perfici finit, quod posset negotio facili prohibere *culpa caret. 50. de reg. jur.* Unde apud Senecam, *lib. 9. contr. 6.* veneni dati à noverca privigno conscientia, non secus ac ipsa propinatio ex lege puniri jubetur. Sed hic nunc duplex occurrit inspectio. Prior, an in extraneis sola parricidii scientia, an etiam ipsius criminis participatio, ut pœnam subeant, desideretur? Sequens, an eo ipso cullei supplicio more majorum inducto, an legis Pompejæ duntaxat affici debeant? Et quidem Justinianus *in d. §. alia* apertis verbis culleum decernit, & non dolum tantùm, & opem, sed conscientiam quoque sceleris damnat. Ait enim: *Nec non is, cujus dolo malo id factum est, vel conscius criminis existit, licèt extraneus sit, pœna parricidii puniatur, & insutus culleo, &c.* In quam sententiam omnes ferè antiquiores consentiunt, quos longa serie Antonius Gomezius, *tom. 3. var. cap. 3. num. 3. & 4.* Petrus Plaza. *in epit. delict. cap. 22. ex num. 16.* & Tiber. Decianus *lib. 9. crim. cap. 13.* refetunt & sequuntur. Sed contrà Accursius, *in d. l. utrum verb. consilii*, quem ibi sequitur Ang. & latè Oinotho. & Wesemb. & Balduin. *in d. §.* alia Greg. Lop. *in d. l. 12. part.* cujus opinio magis noviribus placuit, non conscientiam tantùm, sed opem, & participium sceleris necessarium esse fatetur; id quod ex Scævolæ responso *in l. 2. de parric. d. libr. 8. part. in fine*, non malè colligitur, dum ait filium qui alterius filii insidias cognoverat tantùm, nec patri indicaverat, relegatione punitum, & ex altero Ulpiani, *in l. si sciente 7. de parricid.* ubi de extraneis agens, non modò eos scivisse, sed & aliquid opis contulisse proponit, veluti si pecuniam subministraverit filio, ad veneni mali comparationem, aut ut latronibus, aggressoribusque daretur, qui patrem intetficerent. Et sanè nisi ita res habet, non facile perspicere valeo, cur filius, qui necem patris non aperuerit, relegatione duntaxat damnetur, aliis verò quamtumvis extraneis sola sceleris notitia parricidii pœnam importet: cùm filii & relinqui sanguine usque ad quartum gradum conjuncti, revelare conspirationem in patrem, vel consanguineum factam sub

pœ-

na (ut Menochius cum communi resolvit *casu* 355. *num. fin.* & de hoc quando quis teneatur revelare delictum , vide latè Florez Menam. *d. lib. 1. præt. quæst.* 18.) judicis arbitrio imponenda , teneantur , quod in extraneis non ita constitutum esse , frequentiori Doctorum sententia recipitur. Gloss. Decius , & Cagnolus *in d. l. culpa caret* , & alii relati à Menoch. *supra num.* 7. Quæ Accursii doctrina lege apud nos regia , *l. 12. tit. 8. part. 7.* apertè juvatur , qua ita demum extraneis parricidii supplicium infligitur , si opem aut consilium præstiterint. Quo loci Gregorius Lopez , *d. l. part. verbo consejo* , legum nostrarum neque indoctus , neque indiligens commentator , idem judicium amplectitur : adjiciens tamen extraneos criminis conscios , non omnino culpa vacare, atque ideo aliqua , leviori licèt & mitiori pœna puniri debere. Quod tam Pontificio , quàm Cæsareo jure in his omnibus , qui delicto futuro cùm possint , obviam non eunt , admittendum, atque probandum esse : Didacus quoque Covarr. *in Clem. si furiosi. 2. part. §. 2. num. 7. ad med.* graviter & docte contra alios defendit. Et ego justissimum reor, nam ut rectè Cicero 1. *offic.* scriptum reliquit. *Qui non defendit , aut obsistit si potest injuriæ , tam est in vitio , quàm si parentes , aut amicos , aut patriam deserat.*

De pœna verò quicquid supradicta jura , & auctores rem satis involvant , mihi ita statuendum videtur , ut participes criminis si extranei sint , homicidii supplicium subeant , non parricidii , neque cullei pœna ad eos ullo modo extendatur , (ut & ante me jam alii auctores probarunt.) Ita tenent Wesemb. & Oinoth. *in d. §. alia* , quamvis contra tenere videatur Tiber. Decianus *suprà* & Boër. *decision. 262.* quem vide , & praxis ipsa recepisse videtur. Nam etsi vulgato circumferri soleat juris principio parem esse agentium & consentientium, sive juvantium pœnam , *l. nihil. de sic. l. qui occidit. §. penult. ad leg. Aqui* illud tamen non procedit , ubi diversa aliqua inter facientem, & consulentem qualitas inest , quæ in uno potiùs quàm in altero exacerbari animadversionem suadeat , ut post Bartolum *in l. qui servo. §. item placuit. de furt.* (quem sequuntur Decius & alii relati à Menoch. *de arbi. casu* 351. *num.* 20) multi alii ex nostris interpretibus tradiderunt. In eo autem de quo loquimur casu, filii scelus atrocius esse , & læsum patris simul, & pietatis numen , diversam maleficii causam facere , diversamque punitionem habere , quis dubitet ? Ergo uterque ultimo supplicio , licèt non uterque culleo plecterur. Nam re vera qui crimen suadet , aut alio modo delinquenti opem , & auxilium præbet , non minus in culpa esse videtur , quàm qui ipse scelus admittit , ut ex Aristotele *Rheto.* & Cicerone *orat. in Pison.* satis colligitur , & eleganter ex Quintiliano *declam.* 270. (& vide congesta à Muntua *in Enchir. cap.* 229.) qui *Satis ostendit ipsa pœna* (inquit) *eum teneri , qui idem commiserit , quod si occidisset. Neque enim gravius quidquam adversus eum qui sua manu interfecerit, constituere potuit legum lator , quàm adversus eum , qui causam præstitisset. Ergo & similitudine pœna etiam crimen par exigere debetis.* Quo respiciens Alciatus *emb.* 173. ex Æsopi apologo elegantissimum hoc conscripsit emblema.

Præconem lituo perflantem classica, victrix.
Captivum in tetro carcere turba tenet.
Quis ille excutar, quod nec sit strenuus armis,
Ulliùs aut sævo læserit ense latus.
Huic illi. Quin ipse magis timidissime peccat,
Qui clangore alios æris in arma cies.

CAPUT XVI.

Cogitati delicti pœnas Deum tantùm exigere , intentati verò & si non perfecti , leges etiam humanas. Hoc in atrocioribus sceleribus præcipuè procedere. In eis (quidquid alii sentiant) ob solum affectum posse adversus intentantem ordinaria criminis pœna procedi. In parricidio hoc multis legibus cautum. Venenum propinare gravissimum delictum venerit, & quare. In parricidio & aliis maleficiis conatum & voluntatem spectari non exitum. Exemplis hoc & testimoniis confirmatum. Qui filii sibi insidiantibus pepercerint ?

ETsi cogitationis pœnam , ut (Ulpian. ait *in l. cogitationis* , 18. *ff. de pœnis ad quam* vide Cujac. *lib.* 8. *observ. cap.* 22.) nemo meruit , & Paulo *in l. 1. §. ff. de furt. l. si quid fur. ff. eod.* teste , sola furti faciendi cogitatio non faciat furem , atque in edicto quod quisque juris in alium statuerit , vel obtinuerit , ipse eodem jure utatur , si injuria nullum habet effectum , nihil obsit conatus *l. 1. in fine. ff. quod quisque jure vide Guillel. Omelacum. libr. 2. academ. quæstio. cap. 76.* Ubi tamen voluntas ad aliquem exteriorem actum devenit , præsertim in gravioribus , ac nefariis criminibus , eadem est ausi , & intentati , quæ & commissi, & perfecti sceleris causa. Unde majestatis, raptus , homicidii , sodomiæ , & similium criminum reatum , non qui perfecerunt tantùm , sed & qui attentarunt , incurrunt *l. quisquis. C. ad leg. Jul. maj. l. si quis non dicam rap. C. de episc. & cler. l. 1. divus ff. de sicar. l. is qui eum telo. C. eod. l. 1. tit. 21. lib. 8. recopil.* & vide Caballin. *milleloq. 616.* & omnino Cujacium *lib. 15. observat. cap. 24.* qui hoc in omnibus criminibus gravioribus generaliter procedere ait , quæ & naturali, & civili jure damnantur. Et idem docet And. Galli. *lib. 1. de pace pub. c. 14. num. 3.* Nec oblìti sunt Constantinus *in d. l. uni C. de his qui parent.* & Justin. *in d. §. alia.* qui secundùm magis vulgatam , & receptam lectionem , eos culleo insui jubent ; *qui parentum , vel liberorum fata præparaverint.* Quo verbo , ut Accursius & alii *in dictis juribus.* Tiber. Dec. *lib. 9. crim. cap. 12.* & post eum alii adnotarunt , non qui occidunt solùm , sed & qui occidere tentant com-

comprehenduntur. Sed & apertiùs lex nostra *d. l. 12. titul. 8. par. 7. in fin.* rem hanc , & ejus rationem his verbis complectitur. *E aun decimos , que si alguno comprare yervas , ó ponzoña para matar á su padre , ódesque las quisiere compradas se trabajare de gelas dar , maguer no gelas pueda dar , si complir su voluntad, aun se le aguisare , mandamos que muera por ello , tambien como aquel que las oviese dado , pues que non fizo por él.* Neque nimirum si in parricidii scelere , hoc ita placuerit , nam & quæcumque veneni propinatio etiam extraneo facta , consummati maleficii pœnis subjicitur, ut auctores omnes communiter probant Anton. Gom. Ber. Diez , *Plaza Foller.* Pet. Gregor. Menoch. & plurimi alii relati à Vela *de delict. cap. 26. num. 3.* & Greg. Lop. *in d. l. part. verbo agulsase* , qui tamen rectè defendit requiri quod sit propinatum , nec sufficere emptum fuisse. Est enim beneficium adeò grave crimen , ut præ cæteris hoc unum maleficii nomine designetur. Tantoque reputatur sceleratius , quantò occultiùs committitur , ut bene Rainaldus Corsus *lib. 1. indagat. cap. 5.* & Annæus Robertus *lib. 1. rer. jud. cap. 6.* advertunt. Unde Imperator Antoninus *in l. 1. C. de malef. & math. Plus est* (inquit) *hominem extinguere veneno , quàm occidere gladio.* Et Philo Judæus beneficia cæteris omnibus delictis graviora censens *de specia. leg. contr. mæch. & homic. Homicidas* (ait) *eosque qui palam aggrediuntur , videre & vitare licet : at occultè insidiæ , & venena , quæ in convivio , inter mensæ sacra , inter amicos , & sodales præbentur , vix cavere possunt.* Quod si rationes, & testimonia petantur , quibus ausi parricidii supplicium exigendum esse probetur , licèt quis non fuerit auso potius , advocandus erit nobis ad partes locupletissimus testis Seneca *lib. 4. cont. 7.* qui *Omnia* (inquit) *honesta opera voluntas inchoat , occasio perficit : sæpè honorata virtus est , etiam ubi eam fefellit exitus : scelera quoque quamvis citra exitum substerdrint , puniuntur.* Hocque est , quod sæpe Jurisconsulti docent , *In maleficiis voluntatem expectari , non exitum l. nihil interest ff. de adult. l. 2. de cond. furt. l. fin. ff. de sicar. l. fraudis. ff. de reg. jur.* Et quod Quintilianus *decl.* 281. elegantissimè in hoc ipso parricidii scelere , ita exaravit : *Nunquam mens exitu æstimanda est , nam & qui impetum in patrem strictò gladio fecisset , retentus dicere t , Non occidi. Si venenum paratum deprehendissem , diceret , Non occidi.* Sed nec minùs eleganter Cicero *in orat. pro Milone. Nisi fortè* (inquit) *quia perfecto res non est , non fuit punienda, perinde quasi exitus rerum non hominum consilia legibus vindicentur. Minùs dolendum fuit re non perfecta : sed puniendum certè nihilominus.* Et Senec. *lib. initiat. non cad. in jur. cap. 7.* alibi : *Aliquis mihi venenum dedit, sed vim suam remixtum cibo perdidit : venenum illud dando scelere se obligavit , etiam si non nocuit : omnia scelera etiam ante effectum operis quantum culpa satis est , perfecta sunt.* Apulejus 1. *florido-*

rum. quoque non solùm cœpta, verùm & cogitata tantùm crimina puniendæ esse , his verbis ostendit : *Maleficii etiam cogitata scelera, non perfecta adhuc vindicari. Cruenta mente pura manu ad pœnam sufficere.* A quo nec Juvenalis *satyr. 13.* abest dum cecinit.

Hæ patitur pœnas peccandi sola voluntas,
Non scelus intra se tacitum qui cogitat ullum
Facti crimen habet.

Et alia , quæ ex parrum decretis , de puniendæ voluntate Joannes Aurpachius *lib. 2. ting. alleg. cap. 40.* congessit. Quæ tamen quoad Deum intelligi , & accipi debent , ut optimè Alexander ab Alex. *lib. 2. gen. cap. 16.* Menoc. *cas. 360. num. 4.* considerant , cui obnoxius, invisusque sit , qui læsa conscientia infandum facinus animo agitavit. *Nec enim* (ut Tertullianus *lib. de pœniten.* ait) *si mediocritas humana de factis solum judicat , quia voluntatis latebris par non est , idcirco crimina ejus etiam sub Deo negligamus ;* Qui ut Cyprianus *serm. 5. de lapsis* , inquit , *videt corda , & pectora singulorum , & judicaturus non tantum de factis, sed & de verbis , & cogitationibus nostris, omnium mentes , voluntatesque conceptas in ipsis adhuc clausi pectoris latebris intuetur.* Ex quibus apparet , quàm à vero deviet illorum opinio , qui propinationem veneni , aut alium actum delicto proximum non ordinaria criminis pœna , sed mitiori judicis arbitrio puniendum existimant. Jul. Clar. *§. homicid. quæst. 14.* & plures per Tiraq. *de pœn. temp. causa* 39. contra quos tenet Covarr. *in Clement. 2. p. in init. num. 11.* Menoch videndus *d. cas. 350. n. 47.* & Vela. *d. cap. 26. num. 4.* Tiber. Dec. *lib. 9. crim. c. 9. num. 3. & c. 12.* Præsertim cùm neque exempla deficiant , quibus tentati parricidii supplicium severissimè sumptum fuisse , probari queat. Nam Artaxerxes Darium filium , & quinquaginta alios , qui Darii suasionibus in ejus cædem conspiraverant , quin & conjuges quoque eorum cum liberis , ne quod vestigium tanti sceleris superesset secuti percuti jussit ; narrat Justin. & ex nostris Pet. Ærod. *lib. 8. rerum judic. tit. 6. c. 6.* & Pet. Fab. *3. semest. c. 7. pag.* 115. & Mithridates (qui tamen ut Martialis ait *lib. 5. epist. 118. Effectrat epoto sæpe veneno , toxica ne possunt sæva nocere sibi*) uxorem , quæ ut adulteria quæ eo absente commisserat, majore scelere celare posset , advenienti illi venenum paraverat , cognito ab ancilla facinore , thorte simul cum adulteris multavit. Refert ex aliis Fr. Patri *de reg. lib. 4. tit. 11.* Quamvis contra etiam apud Herod. *lib. 3.* legamus , Sævèrum Imperatorem filio Antonino veniam dedisse , licèt palam gladium strinxisset , ut eum manu sua transverberaret : & notus sit Romanus ille Titus Arius , qui , ut refert Seneca *lib. 1. de clemen. cap. 15.* filium in præparatione parricidii deprehendit , & tamen parvit clementiæ Augusti , qui arbiter in ea causa ab Ario vocatus , non culleum , non serpentes, sed relegationem solam decrevit , admonens,

ea

ea pœna patrem contemtum esse debere, in filio adolescentulo, impulso in id scelus, in quo se, quod proximum erat ab innocentiæ timidè gessisset, sequutusque Terentianum illud.

Pro peccato magno paulum supplicii satis est patri.

Carolum quoque Franciæ Regem hujus nominis septimum, Delphino Ludovico filio, aliisque in ejus necem conspiraverant, sedato tumultu ignovisse, Robertus Gaguinus *in Carol. septimo.* & Petrus Faber. *lib. 3. temet. c. 16. pag. 227. in marg.* antea eod. *lib. cap. 8. pag. 115.* commemorant. Qui tamen Faber iniquè admodum plissimi, ac prudentissimi Philipi secundi Regis nostri nunquam nisi honoris causa nominandi, crudelitatem in Carolum carissimum illi filium accusat, & non satis res nostras doctus, imprudenter gloriosum tanti principis nomen (aut numen potiùs) offendit.

CAPUT XVII.

Parricidium cæidem ac cætera crimina probationes admittere. Judices comperta maleficia citò punire debere. Suetonium solum, manifesti parricidii reos culleo insui non posse, dixisse, nisi proprio ore crimen confiterentur. Ex Cicerone, Quintiliano, Apulejo, & aliis contrarium constare. Parricidii accusatum absolvi, quodammodo ad Reipublicæ honorem pertinere.

CRudelissimo cullei supplicio hodie hi omnes afficientur, qui parricidii scelus vel testibus, vel quovis alio modo convicti fuerint commisisse. Et quemadmodum in re adeò gravi non temerè judex ad pœnam descendere debet: ita probato maleficio, *Summum* (ut Divi Hieronymi *epist. ad Heliodor.* verba detorqueam) *pictatis genus erit esse crudelem* & eum ocyssimè & rerum natura subtrahere, qui naturam ipsam tam infami crimine violaverit. Nam, ut eleganter Cicero *in orat. pro Ros. Amer.* inquit, parricidium, *Quò minùs est credibile, nisi ostenditur, eò magis est, si convincitur, vindicandum.* Et quemadmodum sanguinis, & necessitudinis jura, suspiciones, & indicia hujus criminis respuunt, reclamitat enim, ut idem ait Cicero, illis ipsa natura, & rem scelestam, tam atrocem, tam nefariam credi non patitur, nisi manifestè judicibus constet: ita ubi fuerit liquidis, & (quod leges volunt *l. fin. de prob.* vide Mant. *sing.* 258. Tiber. Dec. 2. *tom. lib. 9. cap. 6. num.* 11.) luce meridiana clarioribus probationibus, & argumentis comperta, magnitudo maleficii severissimam pœnam expostulat, ut qui tam tetro facinore Rempublicam læsit, supplicii exemplo eamdem restituat, *prodeantque*, (ut alibi ait Augustinus *in Reg. & in epist.* 109. *ad monach.*) *inde medicamenta, unde facta sunt vulnera.* Quæ omnia eò spectant, ne quem facilè auctores decipiant, qui cullei pœnam non nisi in eos, qui proprio ore parricidium confessi fuissent, irrogandam affirmant, Covar. *in Clem. si furios. in initio 2. part. num. 12.* Cujac. *in parat. C. de his qui parentib.* Petr. Greg. *lib. 36. cap. 24. num. 6.* Etenim licèt Suetonius Tranquillus *in Augus. c. 33.* id Augusti tempore in usu fuisse demonstret, dum ejus lenitatem commendans inquit: *Manifesti parricidii reum, ne culleo insueretur, quòd non nisi confessi afficiebantur hac pœna ita interrogasse, Certè patrem tuum non occidisti*, nempè ut se non occidisse responderet. Attamen Ciceronis tempore id itidem valuisse non videtur, cum in Rosciana illa oratione, tot referat convincendi parricidii rationes. Neque, quod Petrus Ærodius *lib. 8. rerum judic. tit. 6. cap. 10.* vult, Cornelia, aut Pompeja lege id demum cautum fuisse, affirmare ausim: cùm in Senecæ & Quintiliani umbratilibus declamationibus sæpe sæpius de parricidiis, eorumque probationibus, & argumentis, ac conjecturis agatur, & non confessum tantùm, sed convictum aut manifestum etiam reum puniri videamus. Id quod Apulejus quo que his verbis expressim ostendit. *lib. 10. asini.* vide etiam Ciceron. *lib. 2. de invent.* ubi *de confirmat. agit. Neque quisquam decurionum tam æquus remanserat judex, quin evidenter noxæ compertum, insui culleo pronuntiaret.* Et Sallustius *in Catil.* non malè juvat qui ibi more majorum capitalium criminum rei damnari deberent, (quod in parricidio contingere Modestin. *in l. pœna. ff. de parric.* admonuit) nihil manifestos à confessis differre testatur. *De confessis* (inquiens) *sicuti de manifestis rerum capitalium more majorum supplicium sumendum esse.* Quò fit, ut quamvis confessos tantum culleo insui posse tradat Suetonius: cùm tamen id neque ab aliis auctoribus scriptum fuerit, neque jura ullam in hujus criminis cognitione ab aliis differentiam constituant, apud me Suetonii fides in dubium vocetur, & in parricidii supplicio minimè ut se ipsum proprio ore damnet vel absolvat delinquens, admittendum videatur, quod vix leges aut ne vix quidem in civilibus causis recipiunt *l. unic. C. ne quis in sua causa judic. l. sub hac de oblig. & actio l. nemo. de testib.* Nisi si fortè non satis apertis probationibus fuerit scelus compertum. Hoc enim in casu rectè poterit judex Augusti exemplum sequutus parricidii reum ex propria confessione dimittere, & ad clementiam potiùs quàm ad severitatem inclinare. Nam ut optimè Quintilianus scribit, *falso hoc crimine accusari, pertinet ad vota.* & ut tradit Seneca *lib. 3. cont. 2. Seculo parci videtur, ubi parricida, seu paribus sententiis, seu incredibilitate dimittitur.* Si verò vel sufficienter probatum, vel etiam gravissimis & urgentissimis conjecturis convictum, inveniatur, rectè ad pœnam descendere poterit judex, ut cum Bald. Hippol. & Boër. Tiber. Decianus *lib. 9. crim. cap. 14. num. 4. tum seqq.* rectissimè tradidit.

CA-

CAPUT XVIII.

Nullam causam inveniri posse, quæ parricidium excuset, optimis exemplis probatur. Qui parricidium parricidio vindicant, potiùs dimitti & ampliari, quàm absolvi. Orestis & Alcmæonis parricidia etiam si in patrum ultionem facta, furiis punita. Ciceronis de causis furiarum, quæ parricidas exagitant, verba. Orestem Diis in Areopago sedentibus absolutum. Parricidium etiam involuntarium extra pœnam non esse involuntarii homicidii quæ fuerit pœna apud Græcos. Furiosum si in furore parricidium commiserit impunem esse. Quid si post delictum efficiatur furiosus.

PArricidii crimen grave adeò est, & nefarium, ut nullius causæ prætextu fari posse videatur. Unde narrat Valerius Maxim. *excus. lib. 8. c. 1.* Agellius *lib. 12. noct. Att. c. 7.* Joan. Sarib. *in polierat. lib. 4. cap. 11.* & vide alia exempla apud Tiber. Decian. *2. tom. crim. lib. 9. cap. 6. num. 7. cum seq. & cap. 15. per tot.* mulierem quamdam, quæ virum, & filium eodem tempore venenis clam datis irata interfecerat: quòd ii optimæ indolis juvenem, quem ex priori marito susculerat, insidiis occidissent, à Gn. Dolabella ad Areopagi cognitionem rejectam, quia ipse neque liberare cædibus duabus contaminatam neque punire eam justo dolore impulsam sustinuit. Areopagitæ autem, inspecta causa, & accussatorem & reum post centum annos ad se venire jusserunt. Sic neque absolutum mulieris veneficium relinquentes, quod per leges non licuit, neque nocentem damnantes, quæ venia digna fuit. Cui exemplo simile aliud ex eodem Valerio *sup.* subjici potest, qui ait, apud M. Popilium Lenarem, fœminam quamdam accusatam fuisse, quòd matrem fuste interemisset, sed quia abundè constiterat, eam veneno occissorum liberorum, quos avia necaverat, dolore & acerbitate moram, parricidium parricidio vindicasse, pronuntiatum fuisse. *Hanc neque damnari neque absolvi posse.* Nam ut Papinianus Caracallæ respondit *Parricidium non tam facilè excusari potest, quàm fieri.* Et licèt absolutum à Senatu Fabium Fabritianum tradat Plutarch. *in parallel. cap. 71.* quia matrem & adulterum, in patris ab eis obtruncati ultionem, necaverat, & eodem Plutarch. *in parallel. cap. 28. & 39.* teste Cyjanes & Medullina parentes interfecerint, quòd ab his fuerint per vim stupratæ: & Ninus, ut Justinus *lib. 1. hist.* refert, Semiramidem matrem occiderit, quod ejus concubitum, & congressum optasset: tamen adhuc, vix posse ullam tam infausti sceleris justam excusationem prætendi Orestis exemplo satis ostenditur, quem ut passim poëtæ, & historici narrant Eurip. *in Orest.* Ovid. *lib. 1. & 4. de trist.* Statius *lib. 1. Thebat.* Sophocles *in Electr.* & omnino Philostr. *in vita Apol. lib. 4. c. 12. circa finem.* quamvis Clytemnestram, & Ægistum adulterum, in ultionem Agamenonis patris, qui ab illis fuerat in ipso Asiæ regressu inter epulas jugulatus, occiderit: semper tamen furiis exagitatum fuisse, literarum monumentis cognovimus, nec nisi tantisper ab eis liberatum, ubi ad Apollinis templum confugit, quod Eumenides ingredi ausus non fuisse, sed dum exiret, expectasse, ex Virgilio 4. *Æneid.* colligitur, dum inquit.

Aut Agamenonius scenis agitatus Orestes,
Armatam facibus matrem, & serpentibus atrit.
Cum fugit, ultricesque sedent in limine diræ.

Quò usque ad Dianæ aram perductus, perpetratum facinus expiavit. Sed & idem Alcmæoni contingisse, & pariter furiis infestatum ob Eriphyles matris cædem, quæ ipsa aureo monili corrupta, maritum Amphiarum Alcmæonis patrem, Polynici prodidisset, Diodor. Sicul. *lib. bibliot.* & Arist. omnino videndus *3. ethi. c. 1.* latè recenset: eoque respexit Propert. *lib. 3.*

Aut Alcmæone furiæ, aut jejunia Phinei.

Et ad utrumque Cicero *pro Rosc. Amer.* totam hanc rem eleganter exornans his verbis: *Videtis ne, quos nobis poëtæ tradiderunt, patris ulciscendi causa supplicium de matre sumpsisse, eum præsertim Deorum immortalium jussis, atque oraculis id fecisse dicantur, ut eos agitent furiæ, neque consistere usquam patiantur? quòd ne pii quidem sine scelere esse potuerant:* & paulò post, causam ob quam hujusmodi furiæ à poëtis fingantur, proponens, *Sua* (inquit) *quemque fraus, & suus terror maximè vexati suum quemque scelus agitat, amentiaque afficit: suæ malæ cogitationes, conscientiæque animi terrent. Hæ sunt impiis assiduæ, domesticæque furiæ, quæ dies, noctesque parentum pœnas à sceleratissimis filiis repetant.* Unde & adagium natum est, *Conscientia mille testes.* & Philostratus *lib. 7. cap. 7.* in vita Apollon. *Euripidis quoque sententiam laudat, putantis conscientiam esse, quæ homines puniat cùm se malè operatos esse recognitant. Eadem quoque furiarum pœnas apposuit Orestis, quando advertus matrem insanit.* Pausanias quoque *in Atticis, sive lib. 1.* commemorat, Alcmæni ob matris cædem nullum apud Græcos honorem habitum fuisse, quamvis Amphiaraus ejus pater, & alii Heroes in Deorum numerum relati fuerint, & ab Oropiis templo & statua donati. Et Orestem Argivorum edicto, urbe, tectoque interdictum, & variatis hominum sententiis vix tandem Diis in Areopago sedentibus à matris parricidio absolutum: Eurip. *in Electr.* Ciceronis *pro Milone*, (ubi latè Dionys. Lambin. & Pet. Ærod. *lib. 8. tit. 6. cap. 1.*) & aliorum testimoniis dicimus. Nimirum quia nullum tantum scelus inveniri potest, quod sit parricidio vindicandum: & cum æqualis pietas parentibus debeatur *l. 4. de curat. furios.* non licet alterius causa manus injicere. Unde Catoniani (*lib. 3.*) aut certè Catone digni versiculi.

Dilige non ægra caros pietate parentes,
Nec matrem offendat, dum vir bonus esse parenti.

Quin & parricidium casu, & imprudentia commissum, non prorsus citra culpam esse, Oedipi, & Cephali exemplis non malè comprobari potest: quorum ille, cùm Lajum patrem suum, à quo fuerat sanguinolentus adhuc occidi jussus, imprudens in turba necasset, Jocastamque matrem uxorem duxisset, posteà re cognita, tantorumque scelerum à se repetens pœnas, utrumque sibi oculum eruit, Athenasque in voluntarium exilium concessit. Oedipi fabulam vide apud Senecam tragediographum *in Oedipo*. Cephalus verò, cum jacto telo Procridem uxorem, feram esse existimans, in venatione transfodisset, Thebas exulavit; nec nisi decem exactis seculis, ejus posteri consulto prius Apolline ab Atheniensibus recepti fuerunt, ut Pausanias *in Atticis* recenset. Cyanippum quoque & Æmylium narrat Plutarchus *in parallel. c.* 42. & 43. uxoribus, simili ac Cephalus fato, interfectis, insperatum facinus propria morte luisse. Nam & si ut Xenophon. *lib.* 3. *de Cyripædia*, ait: *Quæcumque per imprudentiam ab hominibus deliquuntur, hæc omnia invita esse censeantur*, & apud Græcos, ut Claudius Saturn. *l. aut facta, §. eventus, sed pœn.* (vide Alciat. 2. *paver. cap.* 2. Tiraq. *de pœn. temp. causa* 13. Forner. 1. *select. cap.* 10. Petr. Greg. *lib.* 86. *syntagm. cap.* 10.) & alii ex juris scriptoribus latè demonstrant, fortuiti, & involuntarii casus exilio voluntario puniri solerent, quod idem apud Memphitas lege cautum fuisse Philostratus *lib. 6. de vita Apoll. cap.* 3. docet: tamen in parricidio etiam involuntario, & per imprudentiam commisso, severiorem pœnam luendam esse, vel ipsi rei, suæ causæ judices, existimarunt. A quibus non longè abfuisse videtur Telegonus, qui, ut Dictys Cretensis enarrat *lib. 6. de bello Trojano, in fine*, cùm Ulissem patrem, qui somniorum diritate conterritus latitabat, misso in eum nec dum sibi cognitum jaculo, lethaliter vulnerasse, cognito postea parentem esse, utraque manu caput dilanians, flerum edidit quàm miserabilem, maximè discruciatus ob illatam per se patri necem. Cui facto proximè alterum illud videtur accedere, quod apud Tacitum *lib.* 3. *historiæ, vel* 19. *annal.* legimus his verbis scriptum: *Julius Maniuetus, ex Hispania, Rapaci legioni additus, impuberem filium domi liquerat; is mox adultus, inter Septimos à Galba conscriptus, oblatum fortè patrem & vulnere stratum, dum semianimem scrutatur, agnitus, agnoscensque, & exsanguem amplexus, voce flebili precabatur manes patris, neve se ut parricidam adversarentur. Simul attollere corpus, aperire humum, supremo erga parentem officio fungi. Advertere proximi, deinde plures: hinc per omnem aciem miraculum & questus, & sævissimi belli execratio.* Planè si quis per furorem parricidium fecerit, omnino à pœna excusari, satisque furore ipso puniri, diligentiusque ab agnatis & gentilibus quorum curæ id antiquis legibus erat commissum (Furiosos agnatorum tutelæ relictos probat Cic. 2. *de invent.* Varr. *lib.* 1. *de re rust. c.* 2. Rævar. *ad ll.* 12. *tab. cap.* 13. Balduin. *cap.* 23.) custodiendum esse, relato Divorum rescripto, Modestinus *in l. pœn. vers. sanè si per furorem, ff. de parric.* & Macer. *in l. divus, de offic. Præsidis* admonuerunt. Quæ enim furiosi admittunt delicta, casu, & absque alicujus personæ facto accidere censent legislatores, & non magis ea puniunt, quàm si quadrupes damnum dederit, aut tegula ceciderit, ut ex Pomponio *in l. fin. de admi. tut.* & Ulpian. *in l. sed & si quemcumque*, §. 1. *ad l. Aquil.* colligitur, & pluribus hanc in rem diligenter congestis Tiraquellus *de pœn. temp. caus.* 2. & Menoch. *casu* 325. Carrer. *in prax.* §. *homic. vers. nono quæro, n.* 32. & in terminis latè Tiber. Decian. *lib.* 9. *crimin. cap.* 15. advertunt. Id quod, adeò verum esse, existimant plures, ut non solùm impunita sint maleficia, quæ per furorem patrantur, sed & ea etiam, quæ quis compos mentis admisit, qui tamen posteà in furorem inciderit. Quod tamen quia difficultate non caret, & quæstio hæc variis doctorum sententiis, reddi solet ambigua, è re erit, Covarrub. *in Clem. init.* 3. *part. num.* 2. Tiraquel. *sup. caus.* 3. Menochii *supr. n.* 12. Forcatuli, *dial.* 33. Baudi, *lib.* 2. *qq. c.* 7. & aliorum, quos novissimus Hieronymus Zevallos *pract. comm. q.* 33. retulit, scripta videre. Mihi autem, saltim in parricidio, supervenientem furorem criminis supplicium non impedire, disertis Macri Jurisconsult. *in d. l. divus*, verbis ostendi videtur, ubi ex rescripto principis in eum, qui intervallis quibusdam sensu senior erat, jubet inquiri, & diligenter explorari. *Num fortè eo momento scelus admiserit, ut si cum posset videri sentire parricidium fecerit, pro immanitate criminis supplicio afficiatur.* Aut certè (quod magis Andræas Fachineus *lib.* 9. *controvers. cap.* 3. admittit) totum hoc prudentis judicis arbitrio relinqui debere; is enim temporis, personarum, facinoris, & aliarum rerum contemplatione habita, quid statui oporteat commodius inspiciet: Nam ut rectè Ovidius 1. *Fastor.*

Judicit officium est, ut res, ita tempora rerum
Quærere: quæsito tempore tutus erit.

Sed hæc sufficiunt, ut constet verissimum esse, quod Justinus *lib.* 6. *histor.* ait: *In parricidio nullam satis justam causam ad sceleris patrocinia prætexi posse.* Id quod Idumenæi etiam exemplo Alexand. ab Alexand. 3. *genial. c.* 22. satis ostendit, qui à Cretensibus pulsus, & patria tanquam impius ejectus fuit, quod filium sibi obviam factum, Diis ex voto immolare voluisset.

CA-

CAPUT XIX.

De parricidæ testamento, & successione tractatur. Ultimo supplicio damnatos olim nec testamentarium nec legitimum hæredem habuisse. Hodie secus. Eorum, qui ad damnationem decetitissent, nisi sibi mortem inferrent facinoris conscientia, successionem fuisse. De his, qui sibi mortem conscioverint plurima. An fiscus, an parricidæ filii, vel alii agnati ad bona interfecti, quæ ad parricidam essent perventura admittatur. Variæ in hac quæstione dictorum sententiæ referuntur.

SUperioribus consequens est, ut antequam nostræ disputationis vela contrahamus, paucula quædam de parricidarum tam legitima, quàm testamentaria successione, & hæreditate dicantur. Et quidem Ulpiano *in l. parricidii* 8. *ff. ad leg. Pomp. de parricid.* docente cognoscimus: *Parricidii postulatum si interim decesserit, siquidem sibi mortem conscii erit, successorem sibi fiscum habere debere, si minus, cum quem voluit: si modò testamentum fecerit; si verò intestatus decesserit, eos hæredes habiturum, qui lege vocantur.* Sed verò Ulpianus de postulato seu accusato, necdum autem damnato reo loquitur. In quo idem *in l. si quis 9. de testam.* tradidit: *Si quis post accusationem in custodia fuerit defunctus indemnatus, testamentum ejus valebit.*

Et Paulus *in l. in fraudem* 45. *de jur. fisc. Bona eorum qui in custodia, vel in vinculis, vel compedibus decesserunt, hæredibus eorum non auferri, sive testato, sive intestato decesserunt.* Nam ut Macer ait *in l. 1. in fin. ff. de bon. eorum qui ante sentent.* (Martian. idem ait mandatis caveri, *in l. 3. §. si qui eod. tit.* & Tacitus *lib. 6.* inquit, *eorum qui damnati non essent corpora humari, manere testamenta*) & Senatus consulto comprehensum erat: *Nullius mortui bona, antequam de eo pronuntiatum sit, publicanda sunt, eaque bona hæredes possidere debent*; nisi si forte conscientia sceleris, & imminentis supplicii metu, mortem sibi consciverint; tunc enim pro confessis & convictis habentur, eorumque neque testamenta manebant, neque legitima successio dabatur, sed fiscus bona occupabat, ut Ulpianus supetiori loco, & alii Jurisconsulti passim advertunt. *l. 3. per totam, ff. de his qui ante sent. l. 1. Cod. eod. d. l. in fraudem, §. ejus bona, l. 6. p. ejus qui, ff. de injust. rupt.* Tacit. *suprà*: Vide Mantic. *in Exhir. c.* 99. & 100.

Fuit quippè semper, de se statuere, admodum turpe, ut graviter Ægesippus, *lib.* 3. *excid. cap.* 21. & Augustinus *lib.* 1. *de civit. Dei, c.* 17. & omninò videndus Annæ. Rob. *lib.* 1. *rer. jud. c.* 12. & Jacob. Durant. *observat. c.* 3. ostendunt; & tunc præcipuè turpissimum, ubi quis metu criminis violentas sibi manus inferret. Unde hujusmodi reum, qui sententia voluntaria morte prævenit, Inhumatum abjicit; sine successore manere, à propinquis vel conjuge non lugeri, nomen ejus in parentationibus, sine ferali cœna à cognatis non dici, in qua tamen cæterorum propinquorum defunctorum nomina dicebantur, tam Jurisconsultorum, quàm aliorum Auctorum testimoniis probatur: Plato *lib.* 9. *de leg.* Quint. *declam.* 337. Forn. 3. *select. c.* 11. *dict. l.* 3. *de bonis eorum, qui ante sent. l. liberorum*, §. *non solent, ff. de his qui notantur infamia*: Attemid. *de somn. interpr. lib.* 1. *c.* 5. Alciat. *lib.* 6. *paver. c.* 27.

At nos de parricidæ etiam bonis, & hæreditate tractemus, qui non accusatus tantum, verùm & damnatus infandissimi hujus sceleris fuit: Et constat hunc simul atque condemnatus est, bonis omnibus exui, quia capitale supplicium bonorum omnium publicatio sequebatur, *l.* 8. §. 1. *de testam. l.* 2. *Cod. de bon. proscrip. l.* 15. *tit.* 1. *part.* 6. & per consequens neque testamentum ab eo fieri posse, & anteà factam rescindi, & ne ab intestato quidem ei hæredem contingere; cùm pœnæ servus statim efficiatur *l.* 6. §. *irritum, de injust. rupt. l. qui ultimo* 29. *ff. de pœnis.*

Quod planè, quoad testamentum attinet, etiam noviori jure observandum videtur; nam licèt ex Justiniani legibus, nemo benè natus servus pœnæ reddi possit, *Auth. sed hodie, Cod. de donat. inter.* & damnati bona, excepto majestatis crimine, descendentibus & ascendentibus usque ad tertium gradum, confiscatione cessante, præstari jubeantur, *Auth. ut nulli jud. liceat*, §. *fin. collat.* 9. non tamen ideò magis parricidii reus, aut quivis alius, qui capite damnatus fuerit, testamenti factionem habebit, ut Accursii, *in dict. l.* 8. *verb. publicabuntur, de testam. & in d. dict. auth. sed hodie*: Bartol. *in d. l. qui ultimo*: Paul. Cujac. & cæteri *in dict. l.* 8. §. 1. *de testam.* Onciacus *lib.* 1. *academ. quæst. c.* 41. & aliorum scriptis probatur.

In quo articulo non omninò displicet Francisci Hotomanni sententia, qui, hoc ut rei capitalis damnati testamenti faciendi facultate interdicantur, posterioribus Jurisconsultorum temporibus receptum videri; arbitratur, *in d. l.* 8. *de testament.* Nam & Cornificius *ad Heren.* & Cicero *lib.* 2. *de inventione*, de eo, qui parricidii judicatus erat, verba facientes, apertè testantur, certam nullam fuisse legem, quâ damnatis culleo, testamenti factio prohiberetur, & inter testamentarios, & legitimos parricidæ hæredes, controversia mota, rem totam ex conjecturis, & ratiocinatione pendere demonstrant.

Apud nos autem Regio quo utimur jure, cùm damnati ad mortem, ubi confiscatio specialiter in pœnam criminis statuta non est, tam ex testamento quàm ab intestato hæredes habere possint, & nedum ante, verùm & post condemnationem ultimi elogii condendi jus habeant, *leg.* 4. *Tauri, quæ est lex* 3. *tit.* 4. *lib.* 5. *recop.* ubi omnes, & latè Covarr. 3. *part. Rubr. de test. n.* 27. Molin. *de primogen.*

lib.4. c. 12. nulla inter parricidii, & aliorum maleficiorum reos differentia constitui debebit. Sed videamus quid de illis bonis faciendum sit, quæ illius fuerant, qui à parricida interfectus est, & an ea fiscus, quo casu, vel omnia vel eorum pars, ad parricidam tanquam ad hæredem legitimum spectabant, ab ipso ut ab indigno auferat, an ad parricidæ hæredes pertineant? vel eis remotis sequentibus agnatis adjudicentur? Quæ quidem quæstio in difficili esse videtur, propter diversas, quæ in ea reperiuntur Doctorum sententias, quas sigillatim Boërius *quæst. 25.* Mantua *in Enchirid. capit. 233.* latè Marcus Antonius Peregrinus *in tract. de jure fisc. lib. 2. tit. 3. per totum*, recensent. Inter quas ea frequentiori calculo ab Interpretibus adprobatur, ut occisi hæreditas ad parricidam, & ejus filios vel hæredes, servato sanguinis gradu, pertineat, eam tamen per fiscum ab eis, ut ab indignis auferri.

Nam etsi fratris vel alterius ex agnatis factum, proximioribus, vel his qui sunt in eodem gradu neutiquam noceat, juxta Bartol. *in l. si sequens gradus, ff. ad Syllan. & in l. 1. ff. si quis aliquem testari.* Bald. *in l. data opera, Cod. qui accus. non post.* Gregor. Lopez *in l. 6. tit. 7. p. 6. verb. del heredero*, doctrinam, sibi tamen, & eis qui ab eo succedunt, vel remotiori gradu sint, non immeritò nocet. Etenim si hæres qui mortem defuncti non vindicavit indignus censetur *l. 1. C. de his quibus ut indig. l. ei qui, ff. eod. tit.* quanto magis eum, qui defuncti mortem non atroci scelere procuravit, indignum existimabimus? qui, ut alibi Pompon. *in l. si ab hostibus, §. fin. ff. solut. matr.* scripsit: *Non debet ob facinus suum hæreditatem sperare lucri facere.* Aut cur remotior hæres jus suum sibi ereptum queretur? cùm ipse si nullum admissum crimen foret, nihil esset habiturus, cumque ne ad ipsos quidem parricidæ filios quidquam ex occisi bonis sit perventurum, ut Paulus *in l. cum ratio, in fin. de bon. damnat.* his verbis scriptum relinquit: *Præterea ex bis, quæ per flagitium damnatus acquisivit, portiones liberorum non augentur, veluti si cognatum suum interimi curaverit, & ejus hæreditatem adierit, vel bonorum possessionem acceperit.* Sed licèt hæc ita sint, in contrariam tamen sententiam, me, juris, & Senatus Parisiensis auctoritas vocat, à quo in prædicta quæstione parricidam non indignum, sed incapacem sæpe pronuntiatum fuisse, & sic nec aliis agnatis ejus facinus præjudicium inferre: Nicol. Boër. *d. q. 25.* Joan. Gallus *q. 266.* & novissimus Marc. Ant. Peregrin. *de jure fisc. lib. 2. tit. 3. n. 6.* & Anton. Robert. *lib. 3. rer. judic. cap. 7.* eruditè plurimus in utramque partem adductis, commemorant.

Constat etenim unius ex agnatis scelus, cæteris, qui ejusdem sunt familiæ nocere & præjudicium afferre, conveniens non esse, *l. 2. §. fratris, ff. si quis aliquem, l. sanctimus, C. de pœnis*, & eum, qui ad succedendum inhabilis est, reliquis non obstare, sed tunc, qui uno gradu remotior est, pro agnato proximiore haberi, *l. si post mortem, §. liberi, de cont. tab. l. 1. C. de hæred. instit.* Et præterea evidens est pro hac opinione Pomponii responsum, *in dict. l. si ab hostib. §. 1.* in quo cùm uxor à marito occissa fuisset, etsi maritus superstes ex pacto dotem lucrari debere videretur tamen maritus ob suum facinus dotis emolumento privatur, & non fisco, sed legitimis uxoris hæredibus actio dotis acquiritur.

Quibus accedit, quod in feudorum libris *c. 1. §. similiter* ubi Glos. *verb. fratrem, quib. mod. feud. am.* Peregrin. *d. tit. 3. num. 3.* in specie maximè ad nostram accommodata cavetur, eum, qui fratrem occiderit, ut totum feudum habeat, feudo quidem privari, illud verò ad proximum agnatum devolvi. Quod idem in nostræ Hispaniæ primogeniis absque dubio procedere: Gregor. Lopez *in d. l. 6. verb. del heredero*: Mieres *de majorat. quæst. 4. num. 13.* Molina *de primogen. lib. 3. cap. 2. num. 32.* Vela *de delic. c. de homicid. num. 19.* testantur. Sed & Longobardicis legibus idem omninò caverum invenimus: Rex enim Lothar. *l. 1. & 2. de parric. in leg. Longob.* & Lutprandus parricidæ animam potestari Regis relinquunt: ad hæreditatem, & bona non solùm occisi, verùm & occisoris fiscum non aliter admittunt, quam si alii proximiores parentes, id est legitimi hæredes defuerint. Quas leges licèt quoad hæreditatem interfectoris posteà Imperator Henricus reformaverit, constituens ut in fiscum redigeretur, quod tamen ad bona interfecti pertinet, illibatas manere decrevit, ut constat ex illius verbis, quæ sic habent, *l. fin. eod. tit. Quicumque propter cupiditatem rerum patrem, aut matrem, aut fratres, aut sorores, vel nepotem aut aliquem suum propinquum, per se, aut per aliam interfecerit, hæreditas interfecti ad alios suos legitimos hæredes perveniat; hæreditas verò interfectoris in fiscum redigatur; ipse verò ordinante Episcopo publica pœnitentia subditur. Quòd si ille, cui crimen mittitur, negare voluerit, per se pugnam faciat, nec liceat campionem pro se dare, nisi decrepita ætas, aut juvenilli, aut infirmitas pugnare prohibuerit.* Qua in lege obiter animadverto, purgationem illam vulgarem, quam per duellum fieri jubet, in lege antecedenti ita fieri jussam, ut qui se occidisse negaverit, ad novem vomeres ignitos ad judicium Dei examinandum accederet. Erat quippe ea ætate non apud Longobardos modo, verùm & apud alias gentes frequens hic mos, ut suspicio criminis, vel pugna, vel candentis ferri susceptione, vel aliis similibus modis purgaretur, quousque Pontifices hujusmodi judicium utpotè in quo Deus tentari videretur, interdixerunt, *cap. 1. & 3. de purg. vulgar. c. ex tuarum, de purg. canon. c. Mennam, 2. q. 5.* Quæ de re non gravaret aliqua in medium adducere, si vel id instituti nostri ratio pateretur, vel ab aliis multa hoc spectantia diligenter congesta non fuissent: vide Anastas. Germ. *in pract. de purg. Can.* Prat. *verb. purgatio*: Anton. Rob. *lib. 1. rer. judic. c. 2. fol. 72.* & latiùs Petr. Gregi. *lib. 48. syntag. cap. 15. per totum.*

CAPUT XX.

Parricidii crimen publicum esse. Ideò ejus accusationem cuivis è populo datam. Parricidio Rempublicam læsi. Parricidii accusationem nullo temporis spatio finiri, licèt reliqua crimina vicennio extinguantur. Paulus in leg. fin. de parricidiis *expositus. Nova ejus interpretatio cum Cujacio relata. Quæ tamen rejicitur posteà; & communis magis probatur.*

SEd ut receptui canamus, & tot vexata fluctibus nostræ tractationis navicula, optatum portum, quem jam velut umbram non procul aspicio, tandem appellat, ultimo hoc capite de parricidii accusatione, brevitate Laconica nonnulla præstringam. Et verò constat crimen hoc inter judicia publica optimo jure relatum, *§. alia deinde, junctâ Rub. inst. de pub. jud.* quippè cùm ut Macer. ait, *in l. 1. de pub. jud.* ex legibus publicorum judiciorum originem trahat. Cui & illud consequens esse videtur, ut cuilibet de populo ejus accusandi potestas sit.

Etenim (quicquid Duarenus *lib. 1. disputat. c. 37.* Goveanus *1. var. c. 27.* Eguin. & Hoto. *in princip. de pub. judic.* Brisson. *de verb. juris, verb. publica*, velint) verissima est Justiniani Imperatoris sententia, neque ab aliorum Jurisprudentum responsis aliena, qui publica judicia inde dicta nos docet, quod cuivis de populo eorum executio plerumque conceditur, *in princ. de pub. judic. l. palam, §. Senatus, de rit. nup. l. lege Cornelia 30. ff. de falsis, l. quamvis, Cod. de adult.* defendit Rævard. *1. var. c. 27.* Caron. *1. verosim. c. fin. 1. antiq. Rom. cap. 14.* & Cujac. *8. observat. c. 33.* Robert. *lib. 4. sentent. cap. 10.* Neque potuit asperrimi hujus criminis accusatio non omnibus dari, cujus atrocitas & universam Rempublicam, & quemlibet è populo lædere existimatur.

Sic enim Orosius, *Maleoli parricidium, urbem omnem subito mœrore fuscasse*, scriptum reliquit, & in non dissimili specie Cæsares *in l. 4. Cod. de hæret.* de violata religione divina, cui parentum pietas tantùm non æquatur, verba facientes, Hæresim inquiunt Manichæorum vel Donatistarum *volumus esse publicum crimen, quia quod in religionem divinam committitur, in omnium fertur injuriam.* Quin & illud sibi proprium sceleris hujus immanitas vindicat, ut licèt alia crimina viginti annis elapsis in judicium deduci non possint, neque eorum accusatio, aut inquisitio admittatur, ut Diocletianus, & Maximianus statuunt *in l. querela 12. Cod. de falsis*, & communiter interpretes omnes Nicol. Boërio, *quæst. 26.* Ægidio Bossio, *in prax. cap. 41.* & Julio Claro *recept. §. fin. quæst. 51.* Ancharan. *2. quæst. c. 29.* Cujac. *de divers. præscript. cap. 28.* testantibus, recipere solent, parricidii tamen accusatio nullis temporis spatiis possit extingui, nullisque dissimulationis quantumvis longævæ præscriptionibus, & metis excludi.

Id quod Paulus J. C. his expressis verbis admonuit, *in l. ultim. ff. de parricid. Eorum qui parricidii pœna teneri possunt, semper accusatio permittitur*; & Accurs. *in dict. l. fin. & in dict. l. querela*: Bartol. Salycet. Duaren. *ad tit. ff. de parricid. in fin.* Wesemb. *in parat. ejusdem Tiber. Dec. 2. tom. crim. lib. 9. cap. 6. num. 10.* & reliqui fermè omnes juris nostri Scriptores constanter tenuerunt, & dictionis illius *semper* proprietas perspicuè demonstrat, quæ continuitatem, & perpetuitatem accusationis significat, *l. Cajo, §. Imper. de alim. leg. l. 1.* ubi Gloss. Bartol. & cæteri, *ff. solut. mat.*

Sed his contrarius Jacobus Cujacius *lib. 4. observat. cap. 14. & in not. postu. ad dist. l. ultim.* & qui Cujacii vestigia sequitur Dionysius Gothofr. *in d. l. querela*, obfirmato animo asserere non verentur, nulla quamvis gravia crimina, & Reipublicæ perniciosa, ultra vicennium porrigi; hoc tempus finiendis accusationibus generaliter constitutum; post illud, criminales omnes actiones, quin & civiles fiscales excepta causa commissi, & vacantium bonorum sopiri, *l. in omnibus de diver. temp. præs. l. 1. §. penult. & ultim.* ubi Cujacius *de jure fisci, l. 2. & 3. ff. de req. reis.*

Neque Diocletianum & Maximianum *in d. l. querela*, contrarium docere: nam quod ajunt, *Falsi querelam ut cætera quoque ferè crimina, viginti annorum præscriptionibus excludi*; non idcirco adjici, quasi aliqua sint, quæ vicennio non extinguantur, sed quoniam nonnulla quinquennio tollantur, ut quæ ex lege Julia de adulteriis peculatus aut S. C. Syllaniano descendunt, *l. mariti, §. hoc quinquennium, ff. de adulter. l. peculatus 7. ff. ad leg. Jul. pecul. l. in cognitione 13. ff. ad Sylla.* vide Cujac. *de diver. præscrip. cap. 24.* interdum & anno, ut in injuriarum actione contingit, *l. si non convicii 5. Cod. de injur.*

Ergo quod Paulus ait, *Semper eorum qui parricidii teneri possunt accusationem permitti*, eo modo accipiunt, nisi vicennalis præscriptio objiciatur, & quod idem alibi de supposito partu agens, hujus criminis accusationem nulla temporis præscriptione depelli tradit, *in l. qui falsam 19. §. 1. ff. de falsis*, pari limitatione restringunt.

Imò & Cujacius, *dict. lib. 4. observat. c. 14. & in oper. post. ad titul. Cod. de falsis*, plus conjecturis, quàm apertis juris decisionibus tribuens, eò prorumpit audaciæ, ut Pauli responsum, quod extat *in lege finali de parricidiis*, fugitivium esse arbitretur: & cùm à Triboniano in Senatusconsulti Syllaniani expositione collocari debuisset, quod aliter extranei hæredes, aliter hi qui parricidii teneri possunt, conveniun-

niuntur, ut Venulejus Saturninus admonuit, *in dict. l. in cognition. 13. ff. ad Syllan.* malè ab eo ad titulum de lege Pompeja translatum.

Sed hoc potiùs est jura corrumpere, quàm exponere, & contra Augustini *lib. de vera relig.* relati *in cap. in istis 4. distinct.* sententiam *De ipsis legibus judicare, non secundùm ipsas.* Quare simplicem juris docendi rationem, & viam magis sequutus, cum communi veterum schola, Pauli verba, prout jacent, accipienda esse contendo, & justissimè vicennii præscriptionem, quæ in aliis criminibus solet locum habere, in parricidio cessare, cujus atrocitas ut expiationem nullam, ita nullum temporis subterfugium habere meretur.

LAUS DEO.

INDEX

Memorabilium rerum, quæ hac de Parricidii crimine disputatione continentur.

Prior numerus paginam, alter columnam designat.

A

Abidius.

ABidii Cassii memorabile factum, pag. 42. col. 2. & 46. 1.

Abdicatio.

Abdicatio filiorum ab usu recessit, 47. 2.
Abdicationem Græci quomodo appellent, *ibidem.*

Abortio.

Abortionis poculum qui præbet etiam effectu non sequuto qualiter puniatur, 56. 1.

Abortus.

Abortus detestatio, *ibid. & seqq.*
Abortus crimen nullo modo excusabile, 57. 1.
Abortum quæ facit an parricidio teneatur, 55. 2. & 56. 2.

Acheus.

Acheus qualiter ab Antiocho punitus, 20. 1.

Accusatio.

Accusatio parricidii quibus competat, & tempore finiatur, 69. 1.

Accursius.

Accursius rejicitur, 16. 1. 23. 2. *& seqq. passim.*

Actio.

Actio malæ tractationis uxori adversus maritum datur, 59. 1.

Adagium.

Adagium, Culleo dignus, 20. 1.
Adagium, Sardonius risus, 9. 1.
Adagium, Oculus caninus, 21. 1.
Adagium, Cane pejus & angue odit, 23. 2.
Adagium, Mare proluit omnia mortalium mala, 30. 2.
Adagium, Conscientia mille testes, 65. 2.

Adoptio.

Adoptionis solemnia verba quæ, 44. 1.

Adoptivus.

Adoptivi filii parricidium non committunt, 40. 1.

Adrian. Turneb.

Adrianus Turnebus laudatur, 17. 1. damnatur, 19. 2.

Adulter.

Adulteris nullam pœnam sanxit Licurgus, & quare, 5. 2.
Adulterii pœna aliquando culleus, 20. 1.
Adulteri à marito deprehensi impune interfici an & quando possint, 39. 1.

Ægyptii.

Ægyptiorum lex in occisores filiorum, 52. 1.
Ægyptii qualiter parricidas puncrint, 9. 1.

Affectus.

Affectus quando puniatur, & si effectus non sit sequutus, 62. 2. *& seqq.*

Agesilaus.

Agesilai dictum de amore filiorum, 19. 2.

Alcmæon.

Alcmæonis parricidium & ejus causa, & furiæ, judicium Deorum, 8. 1.

Amnis.

Amnis ex quo qui bibit in id furiæ ut sibi testiculos amputet, 25. 2.

Amnis.

Amnis quando primùm excipere cœperit parricidas, 28. 1.

Amatorium poculum.

Amatorii poculi pœna, 56. 1.

Amor.

Amor patriæ, 42. 1.
Amor parentum in filios multis ostenditur, 52. 1.

Anathema.

Anathema quid, 30. 2.

Angeli.

Angeli delirium exploditur, 25. 2.

Anglus.

Angli gallorum concertationibus delectantur, 24. 2.

Animalia.

Animalia quædam parentes occidunt, 27. 1.
Animalia quo tempore cœperint culleo cum parricida insui, 21. 1.
Animalium quæ cum parricida insuuntur quæ ratio, 20. 2. *& seqq.*
Animalia pro suis catulis maximè certant, 52. 1. 53. 1.
Animalia castrata debiliora reddi, 24. 2.
Animalia quæ nimis parentes ament & colant, 17. 2. *& seq.*

Annulus.

Annulus ferreus cui Adamas inerat, in desponsatione dabatur, & quare, 57. 2.

Anseres.

Anseres capitolium ab hostibus defenderunt, 23. 2.

Antipater.

Antipater crudeliter matrem necavit, 7. 2.

Antoninus.

Antoninus Pius qualiter parricidam damnaverit, 9. 2.

Antonius.

Antonius Augustinus laudatur, 12. 2.
Antonius Pichardus Vivesa laudatur, 58. 2.

Antipelargia.

Antipelargia quid, 37. 2.

Apulejus.

Apulejus expenditur, 20. 2. & alibi sæpe, 64. 2.

Aqua.

Aqua rerum omnium principium, 29. 2.
Aqua fluviali à levioribus delictis Ethnici se purificabant, 30. 2.
Aquæ benedictæ in templorum ostiis origo, *ibid.*
Aquæ & ignis interdictio in deportationem translata, 50. 2.

Arbor.

Arbores quasdam infelices, quasdam felices, 17. 2.

Arditus.

Arditus Pamphiliæ tyrannus patrem occidit, 7. 2.

Aristippus.

Aristippi dictum in mezetricem, 19. 2.

Arcesilaus.

Arcesilai dictum, 9. 1.

Aristoteles.

Aristoteles triplex imperium in unaquaque domo constituebat, 48. 1.

niuntur, ut Venulejus Saturninus admonuit, *in dict. l. in cognition. 13. ff. ad Syllan.* malè ab eo ad titulum de lege Pompeja translatum.

Sed hoc potiùs est jura corrumpere, quàm exponere, & contra Augustini *lib. de vera relig.* relati *in cap. in istis 4. distinct.* sententiam *De ipsis legibus judicare, non secundùm ipsas.* Quare simplicem juris docendi rationem, & viam magis sequutus, cum communi veterum schola, Pauli verba, prout jacent, accipienda esse contendo, & justissimè vicennii præscriptionem, quæ in aliis criminibus solet locum habere, in parricidio cessare, cujus atrocitas ut expiationem nullam, ita nullum temporis subterfugium habere meretur.

LAUS DEO.

INDEX

Memorabilium rerum, quæ hac de Parricidii crimine disputatione continentur.

Prior numerus paginam, alter columnam designat.

A

Abidius.

ABidii Cassii memorabile factum, pag. 42. col. 2. & 46. 1.

Abdicatio.

Abdicatio filiorum ab usu recessit, 47. 2.
Abdicationem Græci quomodo appellent, *ibidem.*

Abortio.

Abortionis poculum qui præbet etiam effectu non sequuto qualiter puniatur, 56. 1.

Abortus.

Abortus detestatio, *ibid. & seqq.*
Abortus crimen nullo modo excusabile, 57. 1.
Abortum quæ facit an parricidio teneatur, 55. 2. & 56. 2.

Acheus.

Acheus qualiter ab Antiocho punitus, 20. 1.

Accusatio.

Accusatio parricidii quibus competat, & tempore finiatur, 69. 1.

Accursius.

Accursius rejicitur, 16. 1. 23. 2. *& seqq. passim.*

Actio.

Actio malæ tractationis uxori adversus maritum datur, 59. 1.

Adagium.

Adagium, Culleo dignus, 20. 1.
Adagium, Sardonius risus, 9. 1.
Adagium, Oculus caninus, 21. 1.
Adagium, Cane pejus & angue odit, 23. 2.
Adagium, Mare proluit omnia mortalium mala, 30. 2.
Adagium, Conscientia mille testes, 65. 2.

Adoptio.

Adoptionis solemnia verba quæ, 44. 1.

Adoptivus.

Adoptivi filii parricidium non committunt, 40. 1.

Adrian. Turneb.

Adrianus Turnebus laudatur, 17. 1. damnatur, 19. 2.

Adulter.

Adulteris nullam pœnam sanxit Licurgus, & quare, 5. 2.
Adulterii pœna aliquando culleus, 20. 1.
Adulteri à marito deprehensi impune interfici an & quando possint, 39. 1.

Ægyptii.

Ægyptiorum lex in occisores filiorum, 52. 1.
Ægyptii qualiter parricidas puncrint, 9. 1.

Affectus.

Affectus quando puniatur, & si effectus non sit sequutus, 62. 2. *& seqq.*

Agesilaus.

Agesilai dictum de amore filiorum, 19. 2.

Alcmæon.

Alcmæonis parricidium & ejus causa, & furiæ, judicium Deorum, 8. 1.

Amnis.

Amnis ex quo qui bibit in id furiæ ut sibi testiculos amputet, 25. 2.

Amnis.

Amnis quando primùm excipere cœperit parricidas, 28. 1.

Amatorium poculum.

Amatorii poculi pœna, 56. 1.

Amor.

Amor patriæ, 42. 1.
Amor parentum in filios multis ostenditur, 52. 1.

Anathema.

Anathema quid, 30. 2.

Angeli.

Angeli delirium exploditur, 25. 2.

Anglus.

Angli gallorum concertationibus delectantur, 24. 2.

Animalia.

Animalia quædam parentes occidunt, 27. 1.
Animalia quo tempore cœperint culleo cum parricida insui, 21. 1.
Animalium quæ cum parricida insuuntur quæ ratio, 20. 2. *& seqq.*
Animalia pro suis catulis maximè certant, 52. 1. 53. 1.
Animalia castrata debiliora reddi, 24. 2.
Animalia quæ nimis parentes ament & colant, 17. 2. *& seq.*

Annulus.

Annulus ferreus cui Adamas inerat, in desponsatione dabatur, & quare, 57. 2.

Anseres.

Anseres capitolium ab hostibus defenderunt, 23. 2.

Antipater.

Antipater crudeliter matrem necavit, 7. 2.

Antoninus.

Antoninus Pius qualiter parricidam damnaverit, 9. 2.

Antonius.

Antonius Augustinus laudatur, 12. 2.
Antonius Pichardus Vivesa laudatur, 58. 2.

Antipelargia.

Antipelargia quid, 37. 2.

Apulejus.

Apulejus expenditur, 20. 2. & alibi sæpe, 64. 2.

Aqua.

Aqua rerum omnium principium, 29. 2.
Aqua fluviali à levioribus delictis Ethnici se purificabant, 30. 2.
Aquæ benedictæ in templorum ostiis origo, *ibid.*
Aquæ & ignis interdictio in deportationem translata, 50. 2.

Arbor.

Arbores quasdam infelices, quasdam felices, 17. 2.

Arditus.

Arditus Pamphiliæ tyrannus patrem occidit, 7. 2.

Aristippus.

Aristippi dictum in mezetricem, 19. 2.

Arcesilaus.

Arcesilai dictum, 9. 1.

Aristoteles.

Aristoteles triplex imperium in unaquaque domo constituebat, 48. 1.

Artaxerxes.
Artaxerxis filii de interficiendo patre conspiratarunt, 7. 1.
Artaxerxes qualiter filium ob intentatum parricidium punierit, 63. 2.
Astiages.
Astiages Persarum Rex qualiter Arpagum punierit, 53. 1.
Asychis.
Asychis Ægyptiorum Regis lex, 32. 2.
Athenienses.
Athenienses spurios ab ingenuis procul arcebant, 39. 2.
Athenienses de sepultura admodum soliciti, 32. 2.
Augusti.
Augusti Cæsaris lenitas de parricidii reo examinando, 64. 2.
Aulus.
Aulus Fulvius cur filium occiderit, 46. 1.
Ausonius.
Ausonii locus exponitur, 52. 2.
Auctor.
Auctor in hoc libro apes imitatur, 28. 1.

B

Baßriani.
BAßriani parentes senes canibus dabant, 8. 2.
Baldacus.
Baldacus quidam proscriptum patrem impune necavit, 41. 2.
Balduinus.
Balduinus damnatur, 22. 2. & 26. 2.
Barathrum.
Barathri descriptio, 20. 1.
Bestus.
Bessi Peoniensis parricidium, & ejus ultio miraculosa, 8. 1.
Bestiæ.
Bestiis objici, & ad bestias damnari an differat, 28. 2.
Brutæ.
Bruta inter se concordiam gerunt, 3. 2.
Bruta multiores puniri & quare, 2. 2.

C

Cajus.
CAii Toranii atrocitas, 7. 2.
Cajus Villius culleo cum anguibus insutus, & quare, 20 1.
Cajos à gaudio appellabant antiqui, 58. 2.
Caligula.
Caligula qualiter liberorum apellationem restrinxerit, 35. 2.
Cambyses.
Cambysis crudelitas in Traxaspem, 53. 1.
Canis.
Canis cur cum parricida insuatur, 22. 2. & *seqq.*
Canes immundi, & obscœni, *ibid.* 2.
Canes Delum insulam attingere, & arcem Athenensium intrare prohibiti, *ibid.*
Canes impudentiæ symbolum, *ibid.*
Canis fidelissimum homini animal, 22. 1.
Canis qui Ulyssem agnovit memoria, & ætas, *ibid.* 2.
Canis fidelitatis hieroglyphicum apud Ægyptios & alios, *ibid.*
Canum memoriæ, & fidelitatis admiranda exempla, *ibid.*
Caninis tergoribus cur lares vestirentur, *ibid.*
Canes impii, pugnaces & crudeles, 23. 1.
Canes rabie perciti nutritores mordent, *ibid.*
Canes matres, & sorores saliunt, *ibid.*
Canes à Romanis odio habiti, & quotannis in supplicium rapti, & quare, *ibid.*
Canum nomine furiæ infernales denotabantur, *ibid.*
Canonicum.
Canonico jure quæ pœna imponatur parricidiis, 34. 2. & *seqq.*
Capitale.
Capitale supplicium bonorum omnium publicatio sequebatur, 67. 1.
Caracalla.
Caracallæ Imp. fratricidium, 60. 2.
Carcer.
Carceris perpetui pœna quando in usu, 34. 1.
Carceris pœna gravissima est, *ibid.*
Carcer ad custodiam non ad pœnam, *ibid.*
Carceris descriptio cum Cassiodoro, *ibid.*
Carcer mala mansio, *ibid.* 2.
Cardiani.
Cardiani qualiter Myltozitem Thracem punierint, 53. 2.
Carolus.
Carolus septimus, Francorum Rex filio, qui in eum conspiraverat, pepercit, 64. 1.
Carolus Sigonius damnatur, 12. 2.
Cassiodorus.
Cassiodori elegans de parentum amore in filios epistola, 38. 1.
Cassiodori loci emendantur, & referuntur, 2. 1.
alibi passim.
Catelianus.
Catelianus Cotta reprehenditur, 12. 1. & 20. 1.
Cato.
Catonis locus explicatur, 19. 1.
Celius.
Cælius Rhodiginus rejicitur, 30. 2.
Cæsar.
Cæsaris Baronii Cardinalis Illustrissimi laus, 32. 1.
Cecrops.
Cæcrops Atheniensium Rex cur duplicis naturæ fuisse diceretur, 39. 2.
Celum.
Cælum pro aere, 32. 1.
Cepola.
Cæpolæ opinio notabilis, 42. 2.
Cephalus.
Cephalus uxorem imprudenter occidit, & qualiter punitus, 66. 1.
Cicero.
Ciceronis loci exponuntur, & expenduntur, & alibi sæpe. 22. 1.
Cicenia.
Ciconiarum pietas admiranda, 57. 2.
Ciconiæ pietatis cultrices appellatæ, *ibid.*
Clementia.
Clementia interdum est nociva, 3. 1.
Clerici.
Clerici qualiter ob parricidium puniantur, 34. 1.
Clitemnestra.
Clitemnestra cur ab Oreste filio occisa, 65. 2.
Cogitatio.
Cogitationis pœnam in foro exteriori nemo patitur, 62. 2. & *seqq.*
Columnæ.
Columnæ lactariæ Romæ quis usus, 43. 1.
Conatus.
Conatus in atrocioribus criminibus perfecti sceleris instar obtinet, 62. 2. & *seqq.*
Confessio.
Confessionem parricidii proprio ore delinquentis necessariam non esse contra plures, 64. 2. & *seqq.*
Conjux.
Conjuges nihil habent quod inter eos commune non sit, 59. 1.
Conjuges se invicem plus diligunt quàm filios, 57. 2.
Conjugum quanta sit corporum, & animorum conjunctio, 57. 1. & *seqq.*

Consanguineus.
Consanguinei & collaterales an parricidii teneantur, 59. 2. & *seqq.*
Consanguineorum, & affinium amor maximus esse debet, *ibid.*
Connanus.
Connanus damnatur, 46. 2.
Conscientia.
Conscientia mille testes, 65. 2.
Constantinus.
Constantinus uxorem, & filium quomodo & cur interfecerit, 55. 1. & *seqq.*
Constantini parricidia à populo notata, & quomodo, *ibid.*
Constantinus Imp. expiationem nullam parricidii, nisi per Baptismum invenit, *ibid.* & *seqq.*
Constantini Harmenopuli lex in parricidas, 9. 2.
Conscius.
Conscii criminis an & quando parricidii teneantur, 61. 1. & *seqq.*
Coratius.
Corasii & Mantuæ emendatio rejicitur, 16. 2.
Cornelius.
Cornelii Taciti loci, 11. 2.
& *alibi passim.*
Covarruvias.
Covarruviæ opiniones damnantur, 21. 2.
& *alibi passim.*
Crimen.
Crimina atrociora sepulturæ privatione vindicantur, 32. 2.
Crimina ferè omnia excepto parricidio post 20. annos extinguuntur, 69. 2.
Crisantes.
Crisantes cur à Cyro laudatus, 37. 2.
Criminosi.
Criminosi arbore infelici suspensi, 17. 1.
Christus.
Christus Dominus cur flagris affectus ante crucem, 24. 2.
Crudelitas.
Crudelitas maxima est pœnam differre, 53. 2.
Culleus.
Cullei supplicium quis primus passus apud Romanos, 11. 2. & *seqq.*
Cullei supplicium parricidis an legibus an moribus irrogatum, *ibid.* & *seqq.*
Cullei supplicium an lege Pompeja inductum, 12. 1. & *seqq.*
Cullens quid, & ex quo factus, 17. 2. & *seqq.*
Culleola quæ, *ibid.*
Culleus quot urnas caperet, *ibid.*
Culleus pro vagina, & in obscenis, *ibid.*
Culleus propria parricidarum pœna, 18. 2. & *seqq.*
Cullei mentio in parricidarum supplicio apud quos latè, *ibid. cum seqq.*
Cullei pœnam apud alios, quam apud Romanos in usu fuisse, 20. 1.
Culleo dignus dictus per metaphoram quilibet sceleratus, *ibid.*
Cullei pœna adulteros aliquando punitos, *ibid.*
Cullei pœna an hodie in usu, & apud quos, 33. 1. & *seqq.*
Cullei pœnam ab aula recessisse hodie qui affirment, *ibid.*
Cullei pœna ad quos extenderetur, 50. 1.
Cyanei.
Cyanes & Medulina patres, à quibus stupratæ erant, interfecerunt, 65. 2.
Cymon.
Cymonis in patre sepeliendo pietas eximia, 32. 2.
Cynosargis.
Cynosargis apud Athenienses locus, ubi spurii alebantur, 40. 2.
Cyrenenses.
Cyrenenses Leandrum fratricidam culleo insuerunt, 20. 2.
Cyrus.
Cyri caput à Tomiri culleo sanguine pleno inclusum, & quare, *ibid.* 2.

D

Damatria.
DAmatria filium quòd ignavus esset occidit, 54. 2.
Damnatus.
Damnati ad mortem antea virgis cædebantur, 14. 1.
Damnatorum facies ex more velari, 29. 1.
Debita.
Debitorum apud Ægyptios sepultura impeditur, 32. 2.
Decimatio.
Decimationis supplicium quale, 9. 2.
Dejotarus.
Dejotarus plures filios occidit, & quare, 54. 2.
Delictum.
Delicta cur publicè puniantur, 2. 2.
Delicta pœnis coercenda, *ibid.*
Delicta involuntaria qualiter puniantur, 66. 2.
Delicta ob pecuniam facta graviora censentur, 56. 2.
Delinquere.
Delinquere alios qui patitur quando videatur delinquere, 61. 2.
Delphines.
Delphines multum filios amant, 52. 1.
Delphines sepulturam curant, 32. 2.
Democritus.
Democritus quos Deos constituerit, 1. 2.
Delubrum.
Delubrum quid apud veteres diceretur, & unde, 30. 1.
Demosthenes.
Demosthenes quod filii mortem non luxerit ab Æschine reprehensus, 52. 2.
Deus.
Deus peccata punit, non judex, 2. 2.
Deus conscientiam sceleris etiam damnat, & corda judicat, 63. 2. & *seqq.*
Dictator.
Dictator quem vellet, etiam indicta causa occidere poterat, 48. 2.
Diogenes.
Diogenes cur Cynicus dictus, 21. 2.
Diogenes Cynicus sepulturæ curam momordit, 34. 1.
Diogenis dictum in filium patris contemptorem, 37. 2.
Diogenis dictum in meretricis filium, 39. 2.
Dionysius.
Dionysius matrem, & fratrem occidit, 7. 2.
Dominus.
Dominis non licet in servos ultra modum sævire, 50. 2. & *seqq.*
Dolon.
Dolon quid, 16. 1.
Draco.
Draconis leges severæ, & verè Draconis, 1. 2.
Duarenus.
Duarenus damnatur, 12. 2.

E

Echetus.
EChetus filiæ oculos confixit, & ejus pœna apud inferos, 62. 2.
Educatio.
Educatio quantum proficiat, 45. 1.
Elementa.
Elementa omnia naturali jure communia, 29. 1.
Elen-

Eleusina.
Eleusina sacra. 50. 1.
Emancipare.
Emancipare filium cogitur pater nimis severus, 47. 2.
Epaminondas.
Epaminondas cur filium interfecerit, 42. 2.
Episcopus.
Episcopum qui occiderit an teneatur parricidii, 43. 2. & seqq.
Epitaphia.
Epitaphia parentum in filios amorem denotantia, 52. 1.
Erechtei.
Erechtei facinus egregium, 42. 2.
Erisichthon.
Erisichthon filiam ob famem vendidit, 47. 1.
Eriphiles.
Eriphiles à filio Alcmeone quare occisa, 65. 2.
Erixo.
Erixonis ob filii necem supplicium, 49. 2.
Error.
Error nullus tam magnus qui suos non habeat auctores, 21. 2.
Eva.
Eva cur ex costa Adami, non ex capite, aut pede facta, 58. 2.
Eucratidis.
Eucratides Bactrianorum Rex à filio crudeliter discerptus, & conculcatus est, 7. 1.
Eunuchus.
Eunuchi debiliores sunt, 24. 1.
Exagonus.
Exagoni cujusdam historia, qui inter viperas securus erat, 26. 2.
Exemplum.
Exempli mali quæ sunt gravius puniri debent, & quare, 3. 1.
Exheredatio.
Exheredatio ultimum fulmen patriæ potestatis est hodie, 47. 2.
Exheredatio filiorum non nisi magna ex causa admittenda, 50. 2.
Exheredari qui justè potest, potest etiam secundum communem citrà parricidii pœnam occidi; nos contrà, *ibid.* 2.
Exilium.
Exilium quis in carcere implere potest, 34. 2.
Expiationes.
Expiationum variæ formæ, 30. 1.
Expiatrix.
Expiatrix sacerdos, *ibid.* 2.
Exponentes.
Exponentes filios qualiter puniantur, 42. 2.
Exponere filios quando permitterent Romani, *ibid.*
Exponentes filios qualiter puniret Thebani, *ibid.*
Exponere filios Romanis frequentissimum, *ibid.*
Expositi filii an parricidii rei esse possint, *ibid.*

Extranei.
Extranei parricidæ opem, vel consilium ferentes, an & quando parricidii teneantur, 61. 2.

F

Fabius.
Fabius Fabricianus matrem ob patris vindictam occidit, & absolutus est, 65. 1.
Facies.
Facies qui canem refert impudens, 21. 2.
Facies damnatorum ex more velabantur, 19. 2.
Famis.
Famis dolor miserrimus, 47. 1.
Famis causa qui filios comederint, aut vendiderint, *ibid.*
Fel.
Fel cur non adhiberetur in Iunonis Pronubis sacris, 58. 2.
Festus Pompejus.
Festi Pompei loci recensentur, & emendantur, 4. 1. & alibi passim.
Filius.
Filiorum, qui parentes occiderint, exempla plura, 7. 2. & seqq.
Filius patrem pulsans qualiter punitur, 10. 1. & 2.
Filius eorumdem sacrorum cum patre participes, 22. 2.
Filius Patri maledicens qualiter divinis legibus puniatur, 17. 1.
Filii an in omnibus obedire parentibus debeant, *ibid.*
Filii cur in sacris parentum esse dicantur, nova ratio Connani, *ibid.*
Filius eadem persona cum patre, *ibid.*
Filii apud Romanos Deorum penatum loco parentes mortuos habebant, *ibid.*
Filii multa parentibus debent, *ibid.*
Filii naturales an parricidii teneantur, & an spurii & incestuosi, 38. 2. & seqq.
Filii incestuosi an debeant ali à parentibus. 40. 1.
Filii adoptivi an parricidii rei sint, *ibid.*
Filii qui parentes prodiderint, 7. 2. 8. 1. & 41. 1.
Filiorum quorumdam pietas in parentes, *ibid.* 2.
Filii expositi an parricidium admittant, 41. 1. & seqq.
Filios, qui ob patriæ salutem occiderint, 42. 1.
Filius deliquens à patre judicibus oblatus an mitius plectendus, 48. 2.
Filius res patris, *ibid.*
Filii cur ita dicti, 51. 1.
Filios multum amant parentes, & quare? *ibid.*
Filii philtrum humanæ mentis, 51. 2.
Filios instituere hæredes dulce est officium parentibus, *ibid.*
Filii cur participes, & condomini paternorum bonorum dicantur, *ibid.*
Filios, qui contemnit, aut odit, probus esse non potest, 52. 2.
Filiorum mortem conspicere gravissimum tormentum parentibus, *ibid.*
Filii cur aliquando ob parentum peccata plectantur, 53. 1.
Filios servare non est tanta pietas quantum facinus occidere, 54. 1.
Filiæ Danai sponsos interfecere, 58. 1.
Filius, & consanguinei usque ad quartum gradum tenentur revelare conspirationem in patrem factam, 61. 2.
Filios jam hodie in paternos inquirere annos, 8. 2.
Filii fam. cur pecuniæ mutuæ ex S. C. Macedoniano dari non possint, *ibid.*
Fiscus.
Fiscus an & quando bona parricidæ occupet, & quid de bonis interfecti, quæ ad parricidam perventura essent, 62. 1. & seqq.
Flagellatio.
Flagellatio apud Romanos semper ultimum supplicium antecedebat, 14. 2. & seqq.
Flagellum.
Flagellum in quo Dolon inest, quid apud Ulpianum? 26. 2.
Flagellis olim cædebantur parricidæ, hodie non, 16. 1.
Flagris.
Flagris, aut virgis servos cædi, non cives, 15. 1.
Flagrorum plura genera apud Romanos, *ibid.* 2.
Folliculus.
Folliculus lupinus quid apud Ciceronem, 19. 2. & seqq.
Folliculus lupinus cur parricidis obsolutus, *ibid.*
Folliculorum ludus, 20. 1.
Forcatulus.
Forcatuli opiniones rejiciuntur, 21. 2. & alibi passim.
Formica.
Formicæ sepulturæ curam habent, 32. 2.

Franciscus.
Francisci Sanctii Brocensis laus, 50. 2.
Fratricidium.
Fratricidium grave crimen est, & in parricidium incidit, 60. 2. & seq.
Fraterna.
Fraterna conjunctio maxima est, *ibid.* & seq.
Frater.
Frater unde dictus, *ibid.* 2.
Fratrem marito, & liberis præposuit Intafernes, *ibid.*
Furiæ.
Furiis cur affici parricidas fingant Poetæ, 65. 2.
Furor.
Furor an excusat parricidium, *ibid.* 2.
Furor superveniens an delictum sana mente patratum excuset, *ibid.*
Furiosus.
Furiosi in tutela agnatorum, *ibid.*

G

Gallus Gallinaceus.
Gallus cum parricida cur insuatur, 23. 2. & seqq.
Gallus Gallinaceus quis & cur dicatur, *ibid.*
Galli cur dicerentur Dæ Cibeles Sacerdotes, *ibid.*
Galli viperis etiam mortui adversantur, 24. 1.
Galli pugnacissimi sunt, *ibid.*
Galli domus imperium inter se dimicando quærunt, *ibid.*
Gallorum certamina apud varias gentes, *ibid.*
Gallorum ludus carnisprivii tempore unde originem traxerit, *ibid.* 2.
Galli impii sunt in parentes, & matres saliunt, *ibid.*
Gallos nimis uxorios esse, & sobolis studiosos, 25. 1.
Galli cur noctu cantent, *ibid.*
Gallorum natura carminibus explicatur, *ibid.*
Galli in liberos, & uxores vitæ, & necis potestatem habebant, 46. 1.
Galli & Germani quomodo hodie parricidas puniant, 33. 1.
Gallilæi.
Gallilæi latronis crudelitas, 54. 2.
Gens.
Gentes quædam senes parentes ex more occidunt, 8. 2.
Gentes variæ qualiter parricidium puniant, 9. 1. & seqq.
Gracjus.
Gneii Dolabellæ judicium, 65. 1.
Græci.
Græci qualiter punierint homicidas, 9. 1.
Gregorius.
Gregorius Lopez glossator partitarum laudatur, 62. 1.
Grus.
Grues Ibici Poetæ interfectores detexerunt, 8. 1.

H

Hecate.
Hecate fœmina aconitum invenit ad patrem occidendum, 7. 2.
Hercules.
Herculis parricidium, & insania, 30. 2.
Hercules Eleusinis sacris à parricidio expiatus, *ibid.*
Hæres.
Hæres mortem defuncti non vindicans ejus successione privatur, 67. 1.
Hippopotamus.
Hippopotamus matrem salit, & patrem necat, 24. 2.

Hispanus.
Hispani qualiter parricidium hodie puniant, 33. 2.
Hispanos, parricidas canibus dare falso quosdam docere, *ibid.*
Homerus.
Homeri laudes, 45. 1.
Homicidium.
Homicidii definitio, *ibid.* 2.
Homo.
Homines aliquos non mortem formidare, sed genus mortis, 1. 2.
Homines sine ratione Socrates similes vocabat, 27. 1.
Homines esse quibus venenata animalia non nocent, *ibid.*
Homine imperito nihil injustius, & quare, 35. 2.
Homines quousque vivere præsumantur, 38. 1.
Homines hominibus natura conjungit, & sibi adversari nefas, 1. & alibi passim.
Homines quando in vita declinare cœperint, 1. 2.
Horatius.
Horatius exponitur, 1. & alibi passim.
Horatius quam pœnam putaverit dignam parricidio, 9. 2.
Hostes.
Hostes ultra necessitatem non occidendi, 37. 2.
Hostes publici, & perduelles quibus priventur, 32. 1.
Hotomannus.
Hotomannus reprehenditur, 12. 1. & 14. 2.
Humaniores.
Humaniores literæ quantum ad studium Jurisprudentiæ conducant, 35. 1.

I

Iacobus.
Iacobi Cujacii opiniones damnantur, 12. 2. & alibi passim.
Idiota.
Idiotarum est sicut facilè convinci, ita difficile compesci, 35. 2.
Idomeneus.
Idomeneus filium Diis immolavit, & qualiter punitus, 45. 1.
Idus.
Idus Martiæ cur parricidium dictæ, 44. 2.
Imperator.
Imperatores quidam pro aere, umbra, aqua, Sole vectigalia exegerunt, 29. 1.
Imperium.
Imperium triplex in unoquaque domo constituebat Aristot. 45. 2.
Inauditus.
Inauditus quis diceretur, 48. 2. & seq.
Indus.
Indi parentes senes occidunt, 8. 2.
Indicta.
Indicta causa nemo damnari poterat, 48. 2.
Ingenuus.
Ingenui est animi fateri per quos profeceris, 15. 2.
Infernales.
Infernales furiæ canum nomine denotabantur, 23. 2.
Infelix.
Infelices censebantur parentes, quorum morientium oculos filii non operirent, 51. 2.
Insepultus,
Insepulti numquam quiescere credebantur, 32. 2.
Intafernes.
Intafernes fratrem marito & liberis anteposuit. 60. 2.
Inventum.
Inventa aliorum qui refosmat sibi gloriam quærit, 14. 1.

Ioannes.
D. Ioannis Velæ laus, 33. 2.
Israelitæ.
Israelitæ filios occidere poterant, 46. 1.
Iubilare.
Iubilare quid apud Romanos, 10. 1.
Iudex.
Iudices qui peccata non puniunt graviter peccant, 2. 2.
Iudices pœnas ferè omnes arbitrarias effecerunt, 33. 1.
Iudex, qui injustè subditum occidit, an parricidii teneatur, 10. 2.
Iudicis officium in quo consistat, 66. 2.
Iulius.
Iulius Cæsar parricidium qualiter puniverit, 9. 2.
Iulii Pauli sententiarum locus exponitur, 13. 2. 14. 1. & 46. 2.
Iulius Mansuetus per errorem à filio occisus, 68. 2.
Iulii Cæsaris mors, 44. 2.
Iuno.
Iunonis Pronubæ sacra cur dempta felle animalium celebrarentur, 58. 2.
Ius.
Iura quomodo tractanda! 33. 1.
Ius civile Papirianum, & Flavianum, *ibid.*
Iurisconsulti.
Iurisconsulti purè & circumcisè loquebantur, 26. 1.
Iustinianus.
Iustinianus Imp. multoties sibi tributa ab aliis inventa, 13. 2.
Iustus.
Iustus Lipsius laudatur, 14. 2.
Iusjurandum.
Iusjurandum per salutem filiorum solemne, & gravissimum erat, 51. 2.
Iuvenalis.
Iuvenalis loci, 3. 2. *& alibi passim.*
Ixion.
Ixion socerum interemit, & ejus expiatio, 31 2.

L

Leges & Capita, quæ exornantur & explicantur in hoc Libro.

Ex ff. Veteri.

L. 2. §. *deinde cum ararium, de orig. juris* exponitur, 4. 2.
L. patre furioso, de his qui sunt sui, exponitur, 22. 1.
L. 2. §. deinde ex his, de orig. jur. illustratur, 13. 1.
L. si ex plagis 52. §. 1. ad legem Aquil. expenditur, & emendantur, 16. 1.
L. sanctum, de rerum divisione, exornatur, *ibid.* 2.
L. non omnium, de legibus, exornatur, 21. 1.
L. minimè, de religiosis, & sumptibus funerum, exornatur, 32. 1.
L. Liberorum, §. non tolent, de his qui not. infam. expenditur, *ibid.*
L. quod si nulla, de religiosis, & sumptibus funerum, exornatur, 32. 1.
L. an usufructus, de usufruct. exornatur, 36. 1.
L. veluti, de just. & jur. expenditur. *ibid.* 2.
L. ut vim, de just. & jur. illustratur, 37. 1.
L. adoptivus, de ritu nupt. exornatur. 39. 1.
L. 4. & 6. de in jus vocan. expenduntur, *ibid.*
L. veluti, de statu hom. illustratur, *ibid.*
L. minor, §. pater, de evictionib. intelligitur, 46. 2.
L. finalis, quæ res pignori, intelligitur, *ibid.*
L. divus, de offic. Procons. latè exornatur, 55. 2.
L. 1. de ritu nupt. & similes explicantur, 55. 2.
L. 1. de donationibus inter virum & uxor. exornatur, 59. 1.
L. 1. in fine, quod quisque juris, exornatur, 62. 2.

Ex ff. Infortiato.

L. 2. & l. liberto, de obsequiis parentib. & patron. & liber. exponitur, & exornatur, 10. 2.
L. Jurisconsultus, §. parentes, de gradibus, & similes, exponuntur, 35. 2.
L. 4. de curatore furiosi, expenditur, & exornatur, 39. 2.
L. necare 4. de liberis agnoscen. exponitur, 43. 1.
L. finalis, si à parent. quis fuerit manum. latè exponitur, & emendatur, 47. 2.
L. 2. in fine, de bonis eorum, exponitur, 57. 2.
L. si ab hostibus, §. fin. solut. matrim. latè exponitur, 67. 2.
L. 1. §. fratris, si quis aliq. testam. prohib. expenditur, 68. 1.
L. in suis, de liber. & posth. exponitur, 46. 2.

Ex ff. Novo.

L. ult. de parric. exponitur, 68. 2.
L. pœnas, ad leg. Pomp. de parricid. exponitur per totum librum, sed præcipuè, pag. 11. 1. *& alibi passim.*
L. 1. ad leg. Pomp. exponitur, 12. 1. *& alibi passim.*
L. hos accusare, §. item legis, de accusat. expenditur, 13. 1. *& vers. item nec lex*, 55. 2.
L. veluti 7. de pœnis, illustratur, 15. 2.
L. interdum 10. de pœnis, exornatur, *ibid.*
L. milites agrum, in princ. de re militari, explicatur, *ibid.* 48. 1.
Et in §. desertorem, 54. 1.
L. absentem, §. solent, de pœnis, exornatur, 54. 1.
L. si diutius, de pœnis, exponitur, *ibid.* 2.
L. 2. de receptat. exponitur, 40. 2.
L. si adulterium, §. liberto, de adulter. illustratur, 41. 2.
L. postliminium, de captivis, exornatur, 42. 2.
L. lege Cornelia, de siccariis, exponitur, 44. 1.
L. Atilius Regulus, de donat. expenditur, & exornatur, 45. 1.
L. patri 29. de adulter. expenditur, *ibid.* 2.
L. 2. de sicariis, latè exponitur, 48. 2.
L. 1. de requirendis reis, exornatur, *ibid.*
L. divus, ad leg. Pomp. de parricid. latè & novè explicatur, 49. 2.
L. marito, de adulter. explicatur, 50. 2.
L. divus, & l. mulierem, de sicariis, latè exponuntur, 55. 2.
L. Cicero, de pœnis, latè exponitur, 56. 1.
L. sed est scindum, ad leg. Pomp. de parricid. exponitur, 59. 1.
L. utrum cum reg. ad leg. Pomp. de parric. latè exponitur, 61. 2.
L. nihil 15. ad leg. Cornel. de siccar. exornatur, *ibid.*
L. 2. ad lege Pomp. de parricid. exponitur, *ibid.*
L. parricidii ad leg. Pomp. de parricid. latè exponitur, *ibid.*
L. in fraudem, de jure fisci, exponitur, *ibid.*
L. cum ratio in fine, de bonis damnat. expenditur, 67. 1.

Ex C. Justiniano.

L. querela, Cod. de falsis, latè exornatur, 69. 2.
L. unica, C. de ingratis liber. exponitur. 10. 2.
L. unic. C. de his qui parentes occid. 12. 2. *& alibi passim* explicatur.
L. consensu, C. de repud. expenditur, 15. 2.
L. finali, C. qui bonis cedere poss. expenditur, 16. 1.
L. incredibile, C. de pœnis, latè exornatur, 14. 1.
L. omnes, C. de pœnis, illustratur, *ibid.* 2.
L. filia, C. de patria potest. exornatur, 36. 2.
L. liberi, de inoffic. expenditur, *ibid.*
L. 2. C. de infanti, exposit. latè exponitur, 42. 2.
L. patrem, C. de nuptiis, exponitur, *ibid.*
L. finalis, C. de patria potest. exponitur, 45. 2.
L. 2. C. de patrib. qui filio distrax. exponitur, & emendatur, 46. 2.
L. abdicatio, Cod. de patria potest. exornatur, *ibid.* 2.

L. unica, Cod. de emendat. propinq. exornatur, *ibid.*
L. quis in suo, §. legis, C. de inofficios. expenditur, 57. 1.
L. lex quæ tutores, vers. lex enim, C. de admin. tutor. expenditur, *ibid.* 2.
L. unica, Cod. de malefic. & mathemat. exornatur, 63. 2.

Ex C. Theodosiano.

L. 4. C. quorum appellationes non recipiantur in Cod. Theodosiano, exponitur, 20. 2.

Ex Institutionibus.

§. alia deinde, institu. de public. judic. exponitur, 12. 1. & per totum libr.
§. final. inst. de nupt. illustratur, 39. 1.
§. 1. Inst. de patria potest. intelligitur, & à calumniis quorundam defenditur, 46. 2.
Principium Inst. de satisdator. exornatur, 53. 1.

Ex Authenticis.

Authentica de incestis nuptiis, illustratur, & emendatur, 57. 2.

Ex Feudis.

Cap. 1. §. similiter, quibus mod. feudus amit. expenditur, 67. 2.

Ex legibus Uvisigothorum.

Lex Uvisigothorum de aborsu pœna, refertur, 56. 1.

Ex legibus Longobardorum.

L. 1. & 2. & final. titulo de parricid. in legib. Longobardorum, latè exponitur, 67. 2.

Ex Jure Canonico, & Decreto.

Cap. Moyses 23. quæst. 2. latè exponitur, 55. 2.
Cap. committitis 20. quæst. 5. exponitur, *ibid.* 2.
Cap. admonere 33. quæst. 2. expenditur, 58. 1.

Ex Decretalibus.

Cap. 1. & 3. de purgat. vulgar., exponitur, 67. 2.
Cap. ex tuarum, de purgat. canonic. & similes exponuntur, *ibid.*

Ex Jure Hispano.

L. 8. tit. 22. part. 7. exponitur per totum librum.
L. 4. Tauri exornatur, 67. 2.
L. 1. tit. 21. & l. 46. tit. 23. lib. 8. recop. expenduntur passim.

Lacedæmonii.

Lacedæmonii cujusdam apophthegma, 2. 2.

Laicus.

Laici de jure canonico qualiter ob parricidium puniantur, 34. 1.

Lares.

Lares canini tergoribus vestiti, & quare, 22. 2.

Laudices.

Laudicis immanitas, & parricidia, 54. 2.

Legatus.

Legati cur Sancti, 16. 2.

Legislator.

Legislatores omnes cur in suppliciis constituendis invigilarint, 1. 2. & 2. 1.
Legislatores cur pro Diis habiti, *ibid.*
Legislatores quomodo pœnas delictis constituere debeant, 29. 2.

Lex

Legibus non egent boni, 5. 1.
Leges interdum peccata admonent potius quàm tollunt, *ibid.*
Leges sæpe languent, consenescunt & moriuntur, 6. 2.
Leges aliquando mutari oportet, & quare, *ibid.*
Legibus singulis, singulis delictis occurri non potest, 9. 1.
Lege Mosaica qualiter puniatur parricidium, *ibid.* 2.
Leges Wisigothorum qualiter puniant parricidas, *ibid.*
Leges sacratæ, quæ, 10. 1.
Legem sæpe pro more seu consuetudine poni, 11. 1.
Leges posteriores interdum nihil novi addunt, sed priores exoletas renovant, 13. 1.
Leges Portia & Sempronia civium tergo consulebant, 14. 2.
Legum partitarum auctoritas, & majestas, 33. 1.
Leges 12. Tabul. Bibliothecæ omnium Philosophorum appellatæ à Cicero, *ibid.* 2.
Leges Solonis variæ, 40. 1.
Legis Corneliæ de sicariis pœna quæ fuerit, 50. 1.
Leones homicidii in Africa crucifixi, 3. 1.
Lex Numæ declaratur, 4. 1.
Lex Tribunitia prima declaratur, *ibid.*
Lex Servii Tulli latè declaratur, 10. 1.
Lex Licinia, 13. 2.
Lex Cornelia quid induxerit circa parricidarum supplicium, 12. 1. & infrà.
Lex Pompeja de parricidiis quando lata, & qui circa parricidarum supplicium induxerit, *ibid.*
Lex horrendi carminis apud Livium, quæ, 14. 2.
Lex Ægyptiorum in debitores non solventes, 32. 2.
Lex civilis naturalia jura tollere nequit, 38. 1.
Lex Romuli antiquissima exponitur, 45. 2.
Lex 12. Tabul. indicta causa neminem damnare vetabat, 48. 2.
Lex Platonis in occisores filiorum, 52. 2.

Lictor.

Lictorum virgæ ex qua arbore, & cur ligatæ, 13. 2.

Ligneæ solæ.

Lignæ soleæ quæ, & cur parricidis expositæ, 19. 2.

Liberi.

Liberorum appellatio quos comprehendat, 15. 2.

Liturgus.

Liturgi dictum, & factum notabile, 52. 1.

Loquax.

Loquaces viperis similes sunt, 26. 2.

Lugere.

Lugeri qui apud Romanos, & sepeliri non possint, 32. 2.

Lucius.

Lucius Hostius primus apud Romanos patrem occidit, 6. 2.

Luciani.

Luciani elegans locus refertur, 52. 2.

Lucius.

Lucii Bruti amor in patriam, 42. 1

Lucretius.

Lucretii locus, 24. 2.

Lusitanus.

Lusitani qualiter parricidas punierint, 9. 1.

M

Macedones.

MAcedones qualiter punierint parricidas, *ibid.*

Magister.

Magistri in jus sine venia vocari non possunt, 44. 2.

Malitia.

Malitia à legibus semper punitur, 50. 2.

Manlius.

Manlius Torquatus cur filium interfecerit, & ejus severitas, 42. 2.

Manus.

Manus, qui sibi inferunt, sepultura interdicuntur, 32. 1.

Marcus.

Marcus Tullius Duumvir à Tarquino culleo insutus, & quare, 11. 2.

Mare.

Mare pro flumine aliquando sumitur, ac pro alia aliquarum congregatione, 28. 1.

Mare expiatorium, 50. 1.
Mari omnia scelera expiabantur, ibid.
Marcius.
Marcii Popilii Lenatis judicium, 65. 1.
Maria.
Mariæ cujusdam Hierosolymitanæ crudelitas, & alterius Mariæ parricidia, 54. 2. ibid.
Marius.
Marii egregium factum, 42. 2.
Maritus.
Maritum quæ interfecerit an parricidii rea sit, 57. 2.
Marito malo apud Spartanos supplicium imponebatur, 59. 2.
Massagetæ.
Massagetæ parentes senes occidunt, 8. 2.
Martialis.
Martialis exponitur, & citatur, 22. 1. & 2. & 24. 1. & 54. 1.
Mater.
Mater filios in potestate non habet, & ideo numquam filios occidere potuit, 45. 2.
Matrem ob vindicandam patris necem qui interfecerint, & an licite, 31. 1.
Matrimonium.
Matrimonium quis primum in venerit, 59. 2.
Maximilianus.
Maximiliani Imperatoris sententia, 3. 2.
Medea.
Medeæ parricidium, 54. 1.
Mediolanenses.
Mediolanenses qualiter punierint parricidas, 9. 2.
Mendacium.
Mendacium nullum tam impudens quod teste careat, 21. 2.
Menepes.
Meropum pietas in parentes, 38. 1.
Memphitæ.
Memphitæ qualiter furtivos & involuntarios casus puniant, 66. 1.
Miles.
Milites Romanos vite cædi, non virgis, aut flagris, id ad Latinos quando extensum. 25. 2.
Millesiarii.
Millesiarium virginum historia, 3. 1.
Misericordia.
Misericordiæ genus est citò occidere, 33. 2.
Mithridates.
Mithridates uxorem qualiter, & quam ob causam puni erit, 63. 2.
Mithridates veneno se assuefecit, ibid.
Monstrosi.
Monstrosi partus apud Romanos impune necabantur, 28. 2.
Mos.
More majorum quæ pœnæ sumi dicerentur, 11. 2.
Mos pro lege aliquando, ibid. 1.
Mortui.
Mortui cur interdum puniantur, 3. 2.
Mortem sibi conscisc entis an & quando valeat testamentum, 67. 2.
Mortem sibi conscisc ere semper turpissimum fuit, ibid.
Et quæ hujus criminis pœna, ibid.
Mortuorum nomina in cœna ferali dicebantur, & qualiter mortui lugerentur, ibid.
Mucius.
Mucii Manlii Torquati filius in patrem quamvis malè merentem piissimus, 41. 2.
Mulier.
Mulier nimis luxuriosa viperæ similis, 26. 2.
Murena.
Murenæ marinæ exemplo conjugalis caritas suadetur, 58. 2.

N

Natio.

Nationes aliæ præter Romanos an liberos impunè occiderint, 46. 1.
Naturalis.
Naturales filii non debent melioris conditionis esse quàm legitimi, 39. 2.
Naturalis filius quomodo filiationem probet, ibid.
Naturales filii interdum plus quam legitimi à parentibus amati, ibid.
Naturales liberi qui, & plura de eis, ibid.
Natura.
Natura omnes filii æquales sunt, ibid.
Natura exigit beneficia beneficiis pensari, 39. 2.
Neapolitanus.
Neapolitani qualiter hodie puniant parricidas, 53. 2.
Nero.
Neronis parricidia plura, & eorum reprehensio populi, 7. 2.
Nero se à parricidiis expiare voluit, nec potuit, 30. 2.
Nicomedes.
Nicomedis immanitas in patrem, 7. 2.
Nico.
Niconis statua homicidii damnata, & quare, 3. 1.
Nocens.
Nocentes qui absolvit, innocentes tradit exitio, 2. 2.
Nothus.
Nothi filii qui dicantur, 39. 2.
Nuptiæ.
Nuptiarum in celebratione cur diceret sponsa: ubi tu Cajus ego Caja, præter omnes exponitur, 58. 2.

O

Oedipus.

Oedipi parricidium involuntarium, & ejus pœna, 66. 1.
Oculus.
Oculus morientium à filiis ex more operiri, 51. 2.
Opis.
Opem qui filio dant, ut patrem etiam proscriptum occidat, tenentur, 41. 2.
Oppius.
Oppius qualiter à filio servatus, 41. 2.
Orestes.
Orestis parricidium, & ejus causæ & furiæ, & judicium Deorum, 65. 2.
Orestis à Troecenis expiatus, 31. 1.
Ovidius.
Ovidius exponitur, & emendatur 20. 1. & *alibi passim.*

P

Pactum.

Pactum de futura successione non magis à filiis quàm ab extraneis factum, valere, & quare, 8. 2.
Panis.
Panis cur à Pane non à Cerere nomen sumpsit, 14. 1.
Papinianus.
Papiniani laudes, & Epitaphium, 52. 2.
Papiniani liberum responsum in Caracallam, 60. 2.
Parentes.
Parentes filiis simulachrum venerandum, 4. 1.
Parentum qui à filiis occisi, 7. 1.
Parentes appellatio quos comprehendat, 60. 1.
Parentes post Deum colendi, 36. 2.
Et mortui pro diis à Romanis habebantur, 37. 1.

Parentes Græcis Dei nomine appellati, ibid.
Parentibus quanta filii debeant, ibi 34. 2.
Parentes à nullis filiis in jus vocari possunt, 39. 2.
Parentum qui à filiis proditi sunt exempla. 7. 2.
Parentum spiritualium occisor, an reus parricidii, 43. 2.
Parentum in filios potestas ex naturali jure descendit, 45. 1.
Parentum jus in filios durius quàm servus, & eas occidere poterant, & vendere, ibid. 2.
Parentes qui filios occiderint, 40. 1.
Parentum nimia potestas in liberos quando restricta, 47. 2.
Parentes semper optimum pro filiis consilium capiunt, & magis in filiis quam in se torquentur, 49. 2.
Parentum interest licentiam occidendi filios coangustari. ibid.
Parentes ob filiorum necem quando cœperint parricidii damnari, 51. 1.
Parentum in filios amor latè ostenditur & commendatur, ibid.
Parentes quanta filiis præstent, & quomodo omnia eis ex voto parent, ibid.
Parentes jurare per salutem filiorum, & pro ea vota concipere solebant, ibid. 2.
Parentes infelices quibus morientibus filii oculos non obtegerent, 52. 1.
Parentes ut sibi filii superstites sint, sæpè vota concipiunt, ibid.
Parentes qui filios occiderint, qualiter Platonis, & Ægyptiorum legibus punirentur, ibid. 2.
Parentes conspecta filiorum morte maximè cruciantur, ibid.
Parentes plures filiis superstites esse non sustinuere, ibid.
Parentum scelera cur interdum filii luant, 51. 2.
Parentum appellatio ad collaterales aliquando extenditur, 59. 2.
Parricidium, Parricida.
Parricidiis nullum supplicium leve, & sepè mori deberent, si possibile esset, 3. 2.
Parricidæ supplicium nemine misericordiam movet, ibid.
Parricidæ qui olim dicti, & qui hodie, 4. 1.
Parricidæ nomen unde compositum, 4. 2.
Parricidium an simplici, r, scribendum, an duplici? 4. 1.
Parricidii quæstores olim qui, & quando instituti, & qui eorum numerus & officium, 4. 2.
Parricidæ per abusionem dici cœperunt parentum interfectores, ibid.
Parricidæ interdum appellati fratrum interfectores, & patriæ, aut Principum, 5. 1.
Parricidis nullam pœnam indixerunt Solon & Romulus, & quare, ibid.
Parricidæ pro nothis habebantur apud Persas, & quare? 5. 2.
Parricidii crimen incredibile, & monstro simile videtur, ibid.
Et nullis non pœnis dignum, 33. 2.
Parricidii pœna quando cœperit, & qui primi ea puniti apud Romanos, 6. 2.
Parricidium qualiter apud varias gentes olim punitum, 9. 1.
Parricidis natura & legibus vivere non licet, ibid.
Parricidii pœna apud Romanos quæ, ejus expositio, 10. 1. *cum seqq.*
Parricidium sacrilegio proximum, 11. 1.
Parricidæ an Pompeja, an Cornelia lege puniendi, compositæ Jurisconsultorum pugna, 12. 1. cum seq.
Parricida sanguineis virgis afficitur, & quæ illæ, 10. 2.
Parricidis cur non profuerint leges Porcia & Sempronia, 14. 2.
Parricidarum supplicium culleus, & plura de eo, 18. 2.
Parricidæ damnati cur facies velaretur folliculo Lupino, 19. 2.
Parricidæ cur imponerentur ligneæ soleæ, ibid.
Parricidæ tanquam bruta animalia puniendi, 21. 1.
Parricidæ nihil habent hominis præter latere, 21. 2.
Parricidas culleo inclusos in mare jactari, & quomodo, & quare, ibid.
Parricidæ quando in flumen deportari cœperint, 28. 2.
Parricidæ si proximum mare non esset, bestiis olim objiciebantur, ibid.
Parricidæ portenta sunt, & monstra naturæ, ibid. 2.
Parricidæ cur omnibus elementis priventur, ibid. 2.
Parricidii nulla expiatio, 31. 1.
Parricidæ cur lex in mare jactarentur, ut illud non tangerent, ibid.
Parricidæ sepulturam negari, & cur, ibid.
Parricidæ terram ipsam averrari, & ejus rei miraculum, ibid. 2.
Parricidæ apud Hispanos priusquam insuantur culleo strangulari, & quare, 31. 2.
Parricidæ hodie flagellis non exuuntur, ibid.
Parricidii nomen & pœna liberis in primis, qui parentes occidunt, convenit, 35. 2.
Parricidæ multa peccant, 36. 2.
Parricidium, vel ipsa quæ inter homines est naturali cognatione, detestabile, 37. 1.
Parricidii naturales etiam filios, spurios, & incestuosos teneri, 38. 2.
Parricidii non tenetur qui quem juste exhæredare potuit occidit secundum communem, 50. 1.
Parricidium cujusdam mulieris, & ejus ultio miraculosa, 54. 2.
Parricidia Constantini, 55. 1.
Parricidii an & quando teneatur mater quæ partum abegit, ibid. 2.
Parricidii an teneatur qui conjugem interfecerit, 57. 2. & *seqq.* & quid in sponsa, 59. 2.
Parricidii an collaterales teneantur, ibid. 2.
Parricidium facilius admittitur, quam excusatur, 65. 2.
Parricidi an quando teneantur conscii criminis, vel opem dantes, 61. 1. & *seqq.*
Parricidium intentatum qui ut perfectum puierint, qui contra remiserint, 63. 2.
Parricidii ut quis damnari possit, quæ probationes requirantur, 64. 2.
Parricidii accusatum si innocens reperiatur, absolvi, ad gaudium Reipub. pertinet, ibid.
Parricidii confessum, vel etiam cormentis, aut gravibus indiciis convictum ordinaria pœna plectendum, ibid.
Parricidii crimen nulla excusatione defendi, 65. 1. & *seqq.*
Patricidium casu, & imprudentia commissum, an pœnam mereantur, 65. 1.
Patricidium an furor excuset, ibid.
Patricidæ testamentum, & successio, 68. 1.
Patricidæ bona ad quem pertineant, & quid si sint majoratus, & feudi, ibid. 2.
Parricidii crimen publicum, ejusque accusatio omnibus permissa, 68. 1.
Parricidii accusatio an tempore finiatur, ibid. 2.
Parrochus.
Parrochum qui interfecerit an reus parricidii, 43. 2.
Patronus.
Patronum libertus etiam fidecommissarius in jus vocare prohibetur, 40. 2.
Pater.
Pater patrono in omnibus præfertur, 41. 1.
Paternæ ergà filium confidentiæ exemplum notabile, 5. 2.
Pater in puniendis filiis Deum debet imitari, 47. 2.
Pater filium durius quam par sit, punire non potest, sed judicibus offerre debet, ibid.
Pater si filium delinquentem judicibus offerat, an mitius puniendus sit, ibid.

Pater & filius si rei simul sint, filius ante patrem torqueri debet, & quare, 53. 2.
Patria.
Patriam qui violat an, & quando à filio impune occidatur, 42. 2.
Patriæ caritas quanti facienda, & quare, 44. 2.
Patria major, & antiquior parens, 42. 2.
Patriæ amorem qui filiis & propriæ vitæ prætulerint, *ibid.*
Patriæ eversor an parricidii teneatur, *ibid.*
Patriæ potestatis summum jus & effectus, & cur Romanis inducti, 45. 2.
Patria potestas in pietate debet, non in atrocitate consistere, 47. 2.
Patria potestas mitiori vocabulo pietas dici soler, *ibid.*
Paulus.
D. Pauli locus expositur, 5. 2.
Pauli Orosii loci expenduntur, 6. 2.
& alibi passim.
Paupertas.
Paupertatis, & famis causa pater filium vendere, & pignori dare potest, 47. 2.
Pœna.
Pœnis servatur tranquillitas Reipubl. 2. 2.
Pœnam, & præmium Deos faciebat Democritus, *ibid.*
Pœnæ cur constitutæ, 1. 2.
Pœnas de sontibus sumi quantum intersit, 2. 2.
Pœnæ cur publicè imponantur, 3. 2.
Pœnas exacerbari convenit, ubi multis exemplo opus est, 2. 2. *& seqq.*
Pœnas de animalibus brutis sumi, 3. 2.
Pœnæ quæ dicerentur more majorum sumi, 22. 2.
Pœnæ delictis conformes esse debent, & in emendationem hominum constituuntur, 3. 2.
Pœnæ ferè omnes hodie arbitrariæ, 33. 2.
Pœnæ ignis, sagittarum, cullei, & similes non nisi mortuis delinquentibus imponuntur, *ibid.* 2. & quare,
Pœna sanguinis jure Canonico pro nullo delicto infligitur. 34. 2.
Persæ.
Persæ crudelem dominationem habebant in filios, 46. 2.
Perdix.
Perdicum natura admiranda, 38. 2.
Petrus.
Petrus Faber laudatur, 15. 2.
Notatur, 64. 2.
Petri Plazæ opiniones rejiciuntur, & furta convincuntur, 21. 2. & 28. 2. & 29. 2. & 43. 2. & 44. 2. & 51. 2.
Petri Gregorii lapsus, 24. 2. & 26. 2. & 46. 2.
Pervenia.
Pecuniæ causa qui delinquit, gravius peccat, 56. 2.
Perdonelles.
Perdoelles sepultura prohibiti, 32. 2.
Phraates.
Phraatis detestandum parricidium, 7. 2.
Phalangia.
Phalangia parentes necant, 8. 2.
Philippus.
Philippi II. optimi Maximi Hispanorum Regis memoria à calumnia Petri Fabri vindicatur, 64. 2.
Piacularis.
Piacularis hostia, 30. 2.
Pietas.
Pietas virtutum omnium fundamentum, 53. 2. & vultu læditur, 3. 2.
Pietas æqualis debetur omnibus parentibus, 65. 2.
Pietas in parentes multis commoneatur, & naturali ex jure descendit, 38. 2.
Pietatis templum quo loco à Romanis conditum, 42. 2.
Pilatus.
Pilatus quod Christum Dominum occiderit, an fuerit parricida, 42. 2.
Pilati mors, *ibid.*
Pisidas.
Pisidas parentibus quasi diis libavit, 37. 2.
Plato.
Plato qualiter puniendos judicaverit parricidas, 9. 2.
Platonis loci insignes, 2. 2. & alibi passim.
Plagiarius.
Plagiarii, & compilatores alienorum librorum reprehenduntur, 15. 2. & 38. 2. & 51. 2.
Plautus.
Plauti locus difficilis exponitur cum Lambino, & alii citantur, 17. 2. & alibi passim.
Plinius.
Plinii utriusque loci, 2. 2. & alibi passim.
Plautius.
Plautius Sylvanus cur Romæ damnatus? 59. 2.
Plorare.
Plorare quid significet, quid proquiritare, 10. 2.
Pluralis.
Pluralis pro singulari sæpe ponitur, 25. 2.
Poncia.
Poncia duos filios veneno necavit, 54. 2.
Polignotus.
Polignotus qualiter inferos descripserit, 21. 2.
Polypus.
Polypi parentes necant, 27. 2.
Pratejus.
Pratejus damnatur, 21. 2.
Praxis.
Praxis omnia melius docet, 33. 2. *& seqq.*
Præceptores.
Præceptoribus quantum debeatur, & an qui eos occiderit parricidii teneatur, 44. 2.
Priamus.
Priami luctus ob filium in conspectu suo à Pyrrho necatum, 53. 2.
Principes.
Principum scelera latere non possunt, & populi reprehensionem effugere, 20. 2. 21. 2.
Principem qui occiderit, an parricidii teneatur? 44. 2.
Privilegium.
Privilegium amittit qui eo malè utitur, 47. 2.
Probatio.
Probationes in parricidii crimine quales, 64. 2.
Properare.
Properare fata quid sit, 35. 2.
Proscriptus.
Proscriptus pater an à filio impunè occidatur, 41. 2.
Proscriptis alimenta, & alia, quæ naturalis juris sunt debentur, *ibid.*
Psylli.
Psylli & Marsi venena non nocent, 26. 2.
Ptolemeus.
Ptolomeus Philopater cognominatus, quia patrem occidisset, 2. 2.
Publicius.
Publicius Malleolum matrem primus apud Romanos interfecit, 6. 2.
Publicum.
Publica crimina quæ, & quare dicantur, 69. 2.
Puerpera.
Puerperæ cujusdam pietas admiranda erga matrem, 41. 2.
Purgatio.
Purgatio vulgaris qualiter olim fieret, 67. 2.
Purgationis vulgaris materiam qui latè tractent, 68. 2.

Q

Quæstor.
Quæstorum parricidii officium, & numerus, 4. 2.
Quæstio.
Quæstiones publicæ de parricidio à quo institutæ, *ibid.*

Quæstio parricidii quomodo habenda, 58. 2.
Quintilianus.
Quintiliani loci citantur & expenduntur, 2. 2.
& alibi pas. 2.
Quintus.
Quintus Fabius Servilianus, quod filium occiderit, parricidii damnatus fuit, 49. 2.

R

Respublica.
Reipublicæ status pœnis, & præmiis servatur, 2. 2.
Regnum.
Regnum nullum absque parricidio, 7. 2.
Res.
Re sua ne quis malè utatur Reipublicæ expedit, licèt libera sit administratio, 47. 2.
Romulus.
Romulus cur leges in parricidas non sanxerit, 5. 2.
Romani.
Romanis quæ pœna in parricidas, 10. 2.
Romani armis, & legibus excelluerunt, *ibid.* 2.
Romani cives cur virgis, aut flagris cædi non poterant, 25. 2.
Romulus.
Romulus, & Romani qualiter exponentes filios punierint, 47. 2.
Romulus an, & quare Remum fratrem occiderit, 61. 2.

S

Sabinus.
Sabinus à suis auditoribus ut plurimum sustentabatur, 45. 2.
Sacrare.
Sacrare quid, & quid sacrati homines, & sacratæ leges, 10. 2.
Sacrati homines cur impunè à quolibet possint occidi, cùm reliqua sacra violare nefas sit, *ibid.*
Sardi.
Sardi parentes fustibus cædebant usque ad mortem; & Sardonius risus unde? 8. 2. & 9. 2.
Sacrilegi.
Sacrilegi parricidis similes sunt, & quare, 26. 2.
Sacrilegos qualiter punierint Æthiopes, *ibid.*
Sagmen.
Sagmen, & sagminæ virgæ quibus in rebus usurpatæ, 16. 2.
Sallustii.
Sallustii loci, 2. 2.
Sanguinea.
Sanguineæ virgæ quæ, 17. 2.
Et quæ sagmineæ, & saliglneæ, 26. 2.
Sanguinolenti infantes qui dicantur, 47. 2.
Sanguinis pœna Jure Canonico nunquam imponitur, 34. 2.
Scævola.
Scævola Jurisconsultus, & alii magni viri pila ludebant, 26. 2.
Scorpio.
Scorpiones flagellorum genus, 25. 2.
Scorpiones parentes necant, & quomodo, 27. 2.
Scylla.
Scylla patrem Nisum prodidit, & perdidit, 28. 2.
Seneca.
Senecæ loci referuntur, & expenduntur, 2. 2.
& alibi passim.
Senectus.
Senectus venerabilis est, 40. 2.
Senatusconsultum.
Senatusconsultum Plautianum, 42. 2.

Sepultura.
Sepultura parricidæ interdicti, & quare, 32. 2.
Sepulturam humanitatis ratione mortuis deberi, natura ab omnibus curari, quin & ab animalibus, aliquando tamen damnatis justa ex causa interdici, & alia de sepultura 34. 2.
cum multis seqq.
Sepultura an, & quatenus hodie parricidis denegetur, 31. 2.
Servus.
Servi in ægritudine à domino destituti liberi fiunt, 42. 2.
Severus.
Severus Imper. Antonino filio à quo parum abfuit ut interficeretur, pepercit, 63. 2.
Simia.
Simiam insui cum parricidis, & quare, 26. 2.
cum seqq.
Simiæ maximè homines imitantur, & nimis complectendo catulos necant, 27. 2.
Soleæ.
Soleæ lignea quæ apud Ciceronem, & earum usus, 19. 2.
Solon.
Solon in parricidas non statuit, & cur, 5. 2.
Solonis lege nihil parentibus debebant spurii, 40. 2.
Vel qui artem aliquam ab eis edocti non essent, 43. 2.
Spitamenes.
Spitamenis Regis uxorem cur aversatus fuerit Alexander, 58. 2.
Sponsa.
Sponsam qui interfecerit, an teneatur parricidii, 53. 2.
Statua.
Statuæ aliquando damnatæ, & quare, 3. 2.
Stephanus.
Stephani Pighii sententia rejicitur, 21. 2.
Stratesiclea.
Stratesiclea ut prior filio occideretur, tortores rogavit, 53. 2.
Struthio.
Struthionis avis maxima est erga fœtum oblivio, 31. 2.
Suetonius.
Suetonii Tranquilli locus de confessione parricidii in dubium vocatur, 64. 2. & alii citantur, & expenduntur, 14. 2.
Superstitiosus.
Superstitiosi, qui, & unde dicantur, 32. 2.
Supplicia.
Supplicia quæ apud Romanos in delictis atrocioribus usurpata, 5. 2.
Symmachus.
Symmachi loci, 6. 2.

T

Tantalus.
Tantali parricidium, & pœna, 54. 2.
Tarquetius.
Tarquetii cujusdam parricidium, & supplicium, 9. 2.
Telegonus.
Telegonus qualiter Ulyssen patrem occiderit, 8. 2.
Theodoricus.
Thodorici Regis filia matrem sacrum Domini corpus sumentem interfecit, & qualiter punita fuerit, 9. 2.
Theophilus.
Theophili ratio probatur, 22. 2.
Terentius.
Terentii loci exponuntur, & citantur, 8. 2.
& alibi passim.
Terra.
Terra communis omnium mater, 32. 2.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Testamentum.
Testamentum damnati ad mortem an facere possent, & quid hodie, 67. 2.
Tertullianus.
Tertulliani loci citantur, & expenduntur, 28. 2. & 32. 1. & 41. 2. & 47. 2. & 53. 2. & 58. 2. & 63. 2.
Thebani.
Thebanorum lex adversus eos, qui filios exponerent, 43. 2.
Thomeis.
Thomeis culleo sanguine pleno Cyri caput insui jussit, 20. 2.
Tiberius.
Tiberius Gracchus uxoris vitam propriæ præposuit, 59. 1.
Tigris.
Tigris quantum filios amet, 52. 2.
Titus.
Titi Livii locus expenditur, 46. 2.
& alii citantur, 4. 2. *& alibi passim.*
Titus Arius filio parricidium parasse comperto, Augusto suadente peperci, 63. 2.
Tribonianus.
Triboniani manus sæpe agnoscitur in responsis Prudentum, 14. 2.
Tullia.
Tulliæ Servii Tullii Romanorum Regis filiæ, detestandum parricidium, 6. 2.

V

Valerius.
VAlerii locus latè discutitur, & emendatur, 11. 2.
& alter 48. 2. & alii citantur, & expenduntur, 5. 2.
Varro.
Varronis loci citantur, & exponuntur, 11. 2.
Vendere.
Vendendi filios licentia quando in usu, 46. 2.
Venenum.
Veneni propinatio etiam non sequuta morte pœna ordinaria punitur, 63. 2.
Veneno occidere gravissimum crimen, & quare, *ibid.*
Verbena.
Verbena herba pura, & sacra apud Romanos, 16. 2.
Vertagus.
Vertagus solus venatur dominis, 22. 2.
Vespasianus.
Vespasianus cur Demetrium canem appellaverit, *ibid.*
Virga.
Virgarum definitio, & etymologia, 17. 2.
Virgæ sanguineæ quæ, & cur dictæ, & quæ saliginæ, & sagmineæ, & earum usus, 16. 2. *cum seqq.*
Virgis cur parricidæ afficiantur, 14. 2.
Villius.
Villius Annalis à filio proditus, 8. 2.
Vipera.
Vipera cum parricida culleo insuitur, & quare, & an una an plures, 25. 2.
Viperæ nascendo parentes enecant, hoc à multis negatum, & à plurimis assertum, 26. 2. *& seqq.*
Vipera apud Ægyptios mulierem viri amplexus nimis appetentem significabat, *ibid.*
Vipera parricidæ hieroglyphicon, & quod serpentis genus sit, & cur natura, ut parentes necaret, providerit, *ibid.*
Virgilius.
Virgilii loci, 10. 2. *& alibi.*
Virginius.
Virginius filiam occidit, & quare, 46. 2.
Vitis.
Vitis cur diceretur supplicium honorare, 25. 2.
Vitia.
Vitiorum facilior imitatio quàm virtutum, 7. 2.
Ulysses.
Ulyssei canis fidelitas admiranda, 22. 2.
Vocatio.
Vocatio in jus quomodo fieret, 39. 2.
Volcus.
Volci fratricidium, 60. 2.
Voluntas.
Voluntas delinquendi an, & quando puniatur, 62. 2.
Urna.
Urnæ & amphoræ spartæ aliquando, & in quem usum, 17. 2.
Vulcanus.
Vulcani templum apud Ethnam canes ab immundis, & obscœnis custodiebant, 21. 2.
Vulpanser.
Vulpanseris avis sollicitudo pro pullis, 52. 2.
Uxor.
Uxorem qui occiderit an parricidii teneatur, 57. 2. *& seqq.* & an qui sponsam, 59. 2.
Uxores in potestate maritorum apud Gallos, & quando filii loco apud Romanos, 57. 2.
Uxorem occidere gravius est quàm patrem, aut matrem, 58. 2.
Uxores mariti amare, non severè tractare debent, *ibid.*
Uxores qualiter colendæ secundùm Catonem, *ibid.* 2.
Uxor ob sævitiam malæ tractationis actionem habet adversus maritum, 59. 2.
Uxores apud aliquas nationes maritis mortuis sibi mortem consciscunt, *ibid.*
Uxorum appellatio quando ad sponsas trahatur, *ibid.*

Z

Zelus.
ZOilus quis, & quæ ejus mors, 45. 2.

FINIS.

DE VULGARI PUPILLARIQUE SUBSTITUTIONE DECEM CONCLUSIONES,

A D. AMERICO MARTIO MEDICEO, JURIS STUDIOSO, in Salmantina Academia publicè disputatæ.

PRÆFUIT

D. D. JOANNES DE SOLORZANO ET PERETRA, J. C. vel ad priscam ætatem elegantissimus dignissimusque Vespertinæ juris Cæsarei Cathedræ Antecessor.

SALMANTICÆ, mens. Augusti, Anno 1609.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Testamentum.
Testamentum damnati ad mortem an facere possent, & quid hodie, 67. 2.
Tertullianus.
Tertulliani loci citantur, & expenduntur, 28. 2. & 32. 1. & 41. 2. & 47. 2. & 53. 2. & 58. 2. & 63. 2.
Thebani.
Thebanorum lex adversus eos, qui filios exponerent, 43. 2.
Thomeis.
Thomeis culleo sanguine pleno Cyri caput insui jussit, 20. 2.
Tiberius.
Tiberius Gracchus uxoris vitam propriæ præposuit, 59. 1.
Tigris.
Tigris quantum filios amet, 52. 2.
Titus.
Titi Livii locus expenditur, 46. 2.
& alii citantur, 4. 2. *& alibi passim.*
Titus Arius filio parricidium parasse comperto, Augusto suadente peperci, 63. 2.
Tribonianus.
Triboniani manus sæpe agnoscitur in responsis Prudentum, 14. 2.
Tullia.
Tulliæ Servii Tullii Romanorum Regis filiæ, detestandum parricidium, 6. 2.

V

Valerius.
VAlerii locus latè discutitur, & emendatur, 11. 2.
& alter 48. 2. & alii citantur, & expenduntur, 5. 2.
Varro.
Varronis loci citantur, & exponuntur, 11. 2.
Vendere.
Vendendi filios licentia quando in usu, 46. 2.
Venenum.
Veneni propinatio etiam non sequuta morte pœna ordinaria punitur, 63. 2.
Veneno occidere gravissimum crimen, & quare, *ibid.*
Verbena.
Verbena herba pura, & sacra apud Romanos, 16. 2.
Vertagus.
Vertagus solus venatur dominis, 22. 2.
Vespasianus.
Vespasianus cur Demetrium canem appellaverit, *ibid.*
Virga.
Virgarum definitio, & etymologia, 17. 2.
Virgæ sanguineæ quæ, & cur dictæ, & quæ saliginæ, & sagmineæ, & earum usus, 16. 2. *cum seqq.*
Virgis cur parricidæ afficiantur, 14. 2.
Villius.
Villius Annalis à filio proditus, 8. 2.
Vipera.
Vipera cum parricida culleo insuitur, & quare, & an una an plures, 25. 2.
Viperæ nascendo parentes enecant, hoc à multis negatum, & à plurimis assertum, 26. 2. *& seqq.*
Vipera apud Ægyptios mulierem viri amplexus nimis appetentem significabat, *ibid.*
Vipera parricidæ hieroglyphicon, & quod serpentis genus sit, & cur natura, ut parentes necaret, providerit, *ibid.*
Virgilius.
Virgilii loci, 10. 2. *& alibi.*
Virginius.
Virginius filiam occidit, & quare, 46. 2.
Vitis.
Vitis cur diceretur supplicium honorare, 25. 2.
Vitia.
Vitiorum facilior imitatio quàm virtutum, 7. 2.
Ulysses.
Ulyssei canis fidelitas admiranda, 22. 2.
Vocatio.
Vocatio in jus quomodo fieret, 39. 2.
Volcus.
Volci fratricidium, 60. 2.
Voluntas.
Voluntas delinquendi an, & quando puniatur, 62. 2.
Urna.
Urnæ & amphoræ spartæ aliquando, & in quem usum, 17. 2.
Vulcanus.
Vulcani templum apud Ethnam canes ab immundis, & obscœnis custodiebant, 21. 2.
Vulpanser.
Vulpanseris avis sollicitudo pro pullis, 52. 2.
Uxor.
Uxorem qui occiderit an parricidii teneatur, 57. 2. *& seqq.* & an qui sponsam, 59. 2.
Uxores in potestate maritorum apud Gallos, & quando filii loco apud Romanos, 57. 2.
Uxorem occidere gravius est quàm patrem, aut matrem, 58. 2.
Uxores mariti amare, non severè tractare debent, *ibid.*
Uxores qualiter colendæ secundùm Catonem, *ibid.* 2.
Uxor ob sævitiam malæ tractationis actionem habet adversus maritum, 59. 2.
Uxores apud aliquas nationes maritis mortuis sibi mortem consciscunt, *ibid.*
Uxorum appellatio quando ad sponsas trahatur, *ibid.*

Z

Zelus.
ZOilus quis, & quæ ejus mors, 45. 2.

FINIS.

DE VULGARI PUPILLARIQUE SUBSTITUTIONE DECEM CONCLUSIONES,

A D. AMERICO MARTIO MEDICEO, JURIS STUDIOSO, in Salmantina Academia publicè disputatæ.

PRÆFUIT

D. D. JOANNES DE SOLORZANO ET PERETRA, J. C. vel ad priscam ætatem elegantissimus dignissimusque Vespertinæ juris Cæsarei Cathedræ Antecessor.

SALMANTICÆ, mens. Augusti, Anno 1609.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

ILLUSTRISSIMO,
ATQUE EXCELLENTISSIMO
D. D. FRANCISCO MEDICEO
SERENISSIMI MAGNI ETHRURIÆ
DUCIS FRATRI.

D. Americus Martius Mediceus.

ULYSSES *Ille Homericus in stadio cum Ajace cursu certans, Palladem precibus affatur, ut eum compotem victoriæ faciat: an non ego supremum aliquod numen, primitias ei laborum meorum (veluti aristas Cereri) consecrans oravero, ut mihi hoc literarum cursu certanti favoris auram benigniter aspiret? cum me jussu Alexandri Martii Medicei istius floridissimæ urbis Archiepiscopi, ac Patrui mei amantissimi his adstrinxi studiis, nihil in votis, nisi tibi uni* Illustrissime, atque Excelentissime Princeps *litare. Triennium jam in iis sum: Quid ni ergo primos hosce tibi fructus offeram? quos si exceperis, pernicitatem pedibus meis ad hoc fœliciter spatium decurrendum, non secus ac Ulyssi illi Pallas, addideris. Et profectò hoc tibi debitum, si in animo revolvo quis tu, quis ego, qui tui, qui mei fuerint. Mei amplissimæ* Mediceorum *familiæ tuorum munere inserti fulgent clariùs. Tui (omitto stemmata, imagines, divitias, facinora, Regna) qui deportatas jam, & toto pulsas orbe literas revocarunt, certisque firmarunt fulcris, nimirum suæ stirpis germinibus. Cujus non hærent memoriæ* Cosmi *illi Magni,* Laurentii, Leones? *Quis* Ferdinandi *Patris tui sene illo,*

Cujus à lingua melle dulcior fluebat vox,
Ilicad. lib. 1.

prudentioris non recordabitur? At quis ego? nempe is, quem non natura solum senissimo fratri tuo Magno Ethruriæ Duci, *sed & ejus benignitas subjecit. Te verò in tenera ætate grandis prudentia, disciplinarum amor, comitas, atque præclarissima indoles non oculis dumtaxat universorum, verùm admiratio-*

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

tioni exponunt. Jure igitur beneficia cùm vetera, tùm recentia hoc sibi vendicant; ipsæquemet literæ ad te ire (seu familiam, seu tuam videas propensionem) satagunt, & vovent; quibus si obsistam, meritò de me queratur Themis. Novi præterea milites sub magni, & periti Imperatoris aldm præliari acrius; & hoc in causâ, cur hunc depromptorum ex juris scientiâ dogmatum, quorum veritatem defendendam suscepi, manipulum tuo illustrari nomine voluerim; an non adversarios, si tu faveas, hilari fronte ultrò aggrediar, & penè dixerim, profligabo? Faves? quid ni? Triplex tibi causa: theatrum ubi hæc edita certamina, Salmanticæ nimirum, totius orbis terrarum celeberrimum. Meæ fautor partis Joannes de Solorzano Antecessor præstantissimus, juvenis adhuc, & eo cæteris doctior, quo junior: meus denique affectus, qui ut hæc tibi offert, utinam semetipsum ad tuos se sistere pedes posset, & explicari. Ergo non dubito quin ad me spectatores utrumque vertant pollicem; at invidi, malevolique plures: despicio: nonnè simul ac lividos oculos contorserint, subita, & magna tui nominis luce cæcutient? spes omninò certa: eaque jam jam exhilaratus futuri successus securus rubrum in castris pendens vexillum videre gestio. Interim Illustrissime, atque Excellentissime Princeps *libellum hunc accipe, ubi relatas, atque ad vivum pictas ipsasmet quasi pugnas conspicias: si quæ tenuia nimis, vel levia cognoveris, aspice tamen. Ut stannum, & æs solis radiis opposita argentum, aurumque judicas, sic illa simul ac oculorum aciem intenderis, non nisi optima, atque elaborata videri poterunt. Hoc tibi tandem quicquid est libelli, mei affectus, cultusque sincerum monumentum, do, dico. Utinam tibi Deus ea, quæ nos tui clientes, quique in tuo jam esse ære gloriamur, & merita tua elatis supercilliis cognoscimus; vovemus, & precamur.* Salmanticæ Kalendis Augusti M.DC.IX.

EX

EX NOBILIBUS JURISCONSULTORUM, CÆSARUMQUE responsis in lege secunda, l. Verbis civilibus 7. l. Centurio 15. ff. de vulg. & pup. & l. Precibus 8. Cod. de Impub. & aliis substitutionibus sequentes proponuntur Juris studiosis disputandæ Conclusiones.

PRIMA CONCLUSIO.

TEstamentum, quod pater impuberibus liberis facit, & inde pupillaris substitutio appellatur, Romanorum olim mores introduxerunt, & noviores postea Cæsarum leges scripto formarunt. In quo nihil ex privilegio parentibus datum, sed omnia ex summo patriæ potestatis imperio, & civilis juris regulis promanasse, contra plures defendam.

SECUNDA CONCLUSIO.

Ubi masculus decimiquarti anni, & fœmina duodecim ultimum tetigerit diem, substitutionem pupillarem penitùs extingui contendo. Adeo ut nec jure fideicommissi postmodum sustineatur, etiam si in ea longius tempus complexus fuerit parens.

TERTIA CONCLUSIO.

Pupillarem Substitutionem his solùm liberis, qui vel naturali & legitimo jure, vel legitimo tantùm in patris potestate testamenti, & mortis tempore fuerint, fieri posse tuebor. Extraneis autem naturalibus, vel emancipatis, aut etiam nepotibus in alterius potestate recasuris, etiam à milite, inutiliter fieri, neque (quicquid alii existiment) fideicommissi jure defendi.

QUARTA CONCLUSIO.

Mater, aliique per maternam lineam ascendentes, ob defectum patriæ potestatis, pupillarem substitutionem facere nequeunt; quinimo nec ipse etiam poterit pater, nisi prius sibi (si paganus sit) justum, & solemne condiderit testamentum, & filium, cui pupillarem substitutum scribit, vel nominatim hæredem instituerit, vel ut oportet exhæredaverit. Neque enim probo Bartoli, & aliorum sententiam, qui tacitam filii institutionem sufficere, perperam arbitrantur.

QUINTA CONCLUSIO.

Compendiosam Substitutionem, Bartolum sequutus, eam esse contendam, quæ sub conditione mortis, vel alia, plura tempora, pluresque substitutionum casus complectitur; quæ si verbis directis à milite fiat, intra pubertatem jure communi substitutum ad patris, & filii hæreditatem admittet; postea verò, ut directa militaris, ad patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

SEXTA CONCLUSIO.

Cum præter militis hæreditatem, fructus quoque ejus militari substituto Papinianus adjudicet, dubium ab interpretibus judicatur, de quibus fructibus hoc intelligi debeat. Sed ego verè dicendum existimo, eos tantùm fructus substituto deberi, quos hæres instituti filii percepit, à tempore, quo militaris substitutionis conditio extitit, qui sanè in restitutionem fideicommissariam, haud quaquam, nisi mora præcedente, venirent.

SEPTIMA CONCLUSIO.

Expressam pupillarem substitutionem, vel sub compendiosa contentam, matrem etiam à legitima filii excludere censeo, ut magis communiter Doctores admittunt. Quamvis non defuerint, qui semoris Pontificum decisionibus contrarium jure civili inspecto defendendum existiment.

OCTAVA CONCLUSIO.

Sed an, si miles in primum tantùm casum filio substitutum scripserit, ejus voluntas ad secundum quoque ex Divorum Marci, & Veri constitutione trahatur, non parùm controvertunt authores: multis existimantibus in militis testamento, intellectæ substitutioni locum non esse. Ego sub vulgari expressa, tàm in militis, quàm in pagani testamento tacitam pupillarem latere tuebor. Quæ tamen contra matrem effectum sortiri non possit, nisi nos in contrarium aliquæ conjecturæ deducant.

NONA CONCLUSIO.

Compendiosam Substitutionem impuberi filio sub conditione mortis conceptam, quo casu ut fideicomissaria effectum sortitur, taciram illam conditionem, *si sine liberis*, continere assero, quæ ab acutissimo Papiniano primùm inventa fuit. Quod tamen contrà procedere ostendam, si casualis conditio compendiosæ adjiciatur.

DECIMA CONCLUSIO.

Licèt miles, si velit, etiam filii legitimam fideicommissi onere gravare possit, id tamen in dubio non esse præsumendum affirmo, atque adeo universali hæreditatis restituendæ fideicommisso filii legitimam non comprehendi.

D.

D. OCT. COR. CAM. APO. CLE.

AD LECTOREM.

S. D.

EX qua mihi, benevole Lector, gente assurgis? ex ipsis Aristarchis? ex ipsis, qui criticè literarum ludum, & arena, ut ita dicam, bestiariorum tractant? secede: bonum factum: si hunc libellum non tangas; ac ne videas quidem emissitiis illis oculis; utinam effossis. Ut lectoris officium præire, & summovere, præsertim infames, ne eorum occursu Magistratus majestas contaminaretur; sic metum, morosos, fastidiosos, blennos, buctones arcere, voce, manu, virga! quippe si in manus libellum re ipsa bellum sumant, nec ipsamet Pallas à virosæ linguæ telis Ægide sua defendat; flagitem, ut laudent? ne ut excusent quidem, si quid erratum.

Justa ab injustis petere insipientia est;
Quippe illi iniqui jus ignorant, neque tenent.

An potius, Lector, ex illis est, qui curiosos simulant, & Zenonis sectam augent? Tu quoque gravis, grave si illud intones,

Mentiri nescio; librum,
Si malus est, neque laudare, & poscere

esto; si scriptorem, si rem scriptam in trutina expendas, laudabis nec mendacio. Rudiarus hæc non scripsit; sed qui palo adhuc figit vulnera, quique quod magis mireris,

Adpositam nigræ Lunam subtexit alutæ.

Impie si recotiora petas; ut in pomo non miti acris ille sapor amatur; Sic in adolescentis scriptione. Nosce te ipsum quicumque, & retrò ad eam ætatem trahe; cucurbitas pingebas; dormiebas. Qui ergo tam benè orditur hujus militiæ Tyrocinium, citò eum vitis manet. Complectere modo animo rem: pugnam in Salmanticensi Theatro argumentis, & rationibus depugnatam brevi stylo, & eleganter descripsit, ut oculis Illustrissimi Excellentissimique Principis D. Francisci Medicei, cujus auspiciis manus consertum ivit, necnon Illustrissimi & Reverendissimi Archiepiscopi Florentini patrui sui; quem pariter obsequio, & amore prosequitur, submitteret: non ille famæ suæ consultum hoc libello voluit, neque ipsi votivum, ut verè, Lector, fatear, tibi probari: placeat Magnatibus illis, ad hoc anhelamus, & ideo hæc iis veluti in gustum ingenii sui dedit; an terreri debuit? audi Satyricum.

Stulta est clementia, cum tot ubique
Vatibus occurras, perituræ parcere chartæ.

Hoc amplius Lector, si ex Bartolistarum grege mihi ades, & in obsoletorum interpretum verba jurasti: aureisque barbara illa latinitate obduruisti, nihil hic tibi, voluptatem non capies, imò nec quid ipse velit: qui in sedula Cujacii, Duareni, Donelli, Fabrorum, & si qui hujus melioris commatis lectione versaris.

Aspice & hæc, si forte aliquid decoctius audis.
Inde vaporata Lector mihi ferveat aure.

Noster trivialia communi moneta haud scripsit, sed electa, & acuta. Hæc audis Lector? facilem ergo te præbe. Novitium hunc in Theatrum literarum prodeuntem, fœliciter acclamans plausu excipe: lauda paratum gratiam referre non modo, sed horreo toto: Hoc si nolis: Angeronam respice: pergis, & ad calculos redes? obtempera ipse tuæ conscientiæ, quæ, & si stimulas, vice tribuni tàm iniquæ actioni intercedit, scio. Spernis? I, Lector, colliga manus; sed vide ingenuitatem, tempora, & mores novimus, promptiores ad calumniam, quàm ad veritatem linguæ: ut qui ad portum tendit ventis, procellisque nonumquam sollicitatur; sic invidiæ, & maledictis qui ad gloriam: noster Gallinæ albæ minimè filius in eodem jactabitur æquore, si quid laudis captabit, lucro ponet; sin minus, Portam clamantem audiet.

——Nec te quæsiveris extra.

Tu modo amicissime Americe, perge macte virtute, qui eductus semèl è carcere inoffenso pede ad calcem curres, & post terga reiectis his, qui gravi invidiæ aculeo punctli oblatrant, gratus Patriæ, parentibus, amicis caput olivo redimitum in hoc, ubi de fama contentio est, stadio fores; stimulos addet, si mentis oculos in patrui tui exemplo figes; de quo nihil aliud tibi inest illo (penè enim factus sum garrulus) nisi illud Poetæ.

Vulcanus, Luna, Sol, dies, Dii quatuor
Meliorem nullum illuxere alterum

libet, & verè addere doctiorem, humaniorem, nobiliorem, sed tu, Lector, vale, & Momi personam exue.

AD

AD LEGEM CENTURIO XV.
ff. de vulg. & pupil. subst. habita repetitio.

Ad eandem Præfatio.

Quo didicisse, nisi hoc fermentum, & quæ semel intus,
Innata est rupto jecore, exieris, caprificus.

LICEAT mihi auditores meos (*Illustrissime Rector, Præses sapientissime, Viri Principes, Patres præstantissimi, necnon Universi Carlistimi Condiscipuli*) liceat mihi, Inquam, auditores meos his versibus affari, nam ut Athletæ in stadio oculos ad metam, & bravium intendunt, sic ferè omnes, qui studiis se dedunt, ad gloriam. Ne tamen inducatis in animum me adeo Philotimia obcæcari, qui putem didicisse jam ut illi ipsi, qui apud Persium versus illos usurpant. O stultus ego si putem, & meritò clamet quis.

O medici medium pertundite venam.

Non ego huc prodii apud vos, *Auditores*, ut vel elaborata studia, vel ingenii vires ostentarem. Sed veluti aves cum pullos suos volatum docent, antequam per aëra divagari permittant, paulatim ducunt prius, atque experiuntur; sic ego mei periculum facere optimum duxi, ut sim conscius quem volatum per largum hoc jurisprudentiæ cœlum explicare queam. Hoc verò, ut hic potissimum facerem, vos suassistis, *Auditores*, vestra religione, ac æquitate, hujuscemodi enim arbitros habere, & gaudeo, & jam diù in votis. Præterea allexit ipsamet Salmanticensis Vniversitas, uno verbo dicam, omnibus numeris absoluta, in qua cæteræ omnes velut in speculo, suam posint aspicere deformitatem. Quid verò occasio tanti Præsidis? an non ex remotioribus terræ partibus accurrere huc debuissem, ut sub ejus patrocinium, hodiernum hoc certamen inirem? Non tanti igitur fuit certare, quàm in hoc theatro certare, talibus arbitris, ac tali Præside. Restat ut vobis explicem, quare hunc laborem meum Illustrissimo, Excellentissimoque Principi D. D. Fancisco Mediceo, Serenissimi magni Ethruriæ Ducis fratri consecraverim. Quid putaris? beneficia, affectus, ejus comitas, indoles benignitas, atque natura, quæ me ejus subditum, & clientem peperit. Quid? nonne etiam hæc literarum monumenta ipsi debenturi cujus majores afflictas eas, ac humi jacentes, vel in perpetuum erexerunt? at vela contraho, ne in ejus pelagi altum provehar, unde ventis, quantumvis faventibus, nunquam expediar. Ne igitur constitutos terminos excedam, pro more Papiniani responsum in libro 6. quod Tribonianus in titulo de vulg. & pupil. subst. reposuit, explicandum aggrediar, si prius *Sanctissimam Trinitatem; Beatissimamve Virginem, ut mihi divinam, ac propitiam afflet auram*, oravero.

Sileteque, & tacete, atque animum advertite.

CEnturio filiis, si intra quintum, & vigesimum annum ætatis suæ, sine liberis vita decesserint, directò substituit. Intra quatuordecim annos etiam bona propria filii substitutus jure communi capiet: post eam autem ætatem ex privilegio militum patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

ERgo Nos in aciem vocat, *Auditores*, robustissimus quidam ex gente hirsuta Centurionum armorum usu, & contrectatione durus, atque in ipsa juris imperitia privilegio elatus promptior ad ensem, quam ad Prætoris sellam, si de jure suo sibi movearur litigium: is filiolo impuberi, si ejus vita ad vigesimumquintum annum non produceretur, consultum suo testamento de hærede voluit; si tamen in iis ipsis temporis limitibus absque liberis virili hac aura destitueretur. Duo hic maximè advertenda; si bullatus decedat; si sumpta virili toga. Illud enim si acciderit, hæredes qui quasi suppetias laturus secundo expectat gradu, jure quo quisque censetur bona cum patris, tùm filii complectitur (a). At si hoc omisso, sedulò de alio labore-

(a) *L. sed si plures* 10. §. *ad substitutos. ff. de vulg.*

D. OCT. COR. CAM. APO. CLE.

AD LECTOREM.

S. D.

EX qua mihi, benevole Lector, gente assurgis? ex ipsis Aristarchis? ex ipsis, qui criticè literarum ludum, & arena, ut ita dicam, bestiariorum tractant? secede: bonum factum: si hunc libellum non tangas; ac ne videas quidem emissitiis illis oculis; utinam effossis. Ut lectoris officium præire, & summovere, præsertim infames, ne eorum occursu Magistratus majestas contaminaretur; sic metum, morosos, fastidiosos, blennos, buctones arcere, voce, manu, virga! quippe si in manus libellum re ipsa bellum sumant, nec ipsamet Pallas à virosæ linguæ telis Ægide sua defendat; flagitem, ut laudent? ne ut excusent quidem, si quid erratum.

Justa ab injustis petere insipientia est;
Quippe illi iniqui jus ignorant, neque tenent.

An potius, Lector, ex illis est, qui curiosos simulant, & Zenonis sectam augent? Tu quoque gravis, grave si illud intones,

Mentiri nescio; librum,
Si malus est, neque laudare, & poscere

esto; si scriptorem, si rem scriptam in trutina expendas, laudabis nec mendacio. Rudiarus hæc non scripsit; sed qui palo adhuc figit vulnera, quique quod magis mireris,

Adpositam nigræ Lunam subtexit alutæ.

Impie si recotiora petas; ut in pomo non miti acris ille sapor amatur; Sic in adolescentis scriptione. Nosce te ipsum quicumque, & retrò ad eam ætatem trahe; cucurbitas pingebas; dormiebas. Qui ergo tam benè orditur hujus militiæ Tyrocinium, citò eum vitis manet. Complectere modo animo rem: pugnam in Salmanticensi Theatro argumentis, & rationibus depugnatam brevi stylo, & eleganter descripsit, ut oculis Illustrissimi Excellentissimique Principis D. Francisci Medicei, cujus auspiciis manus consertum ivit, necnon Illustrissimi & Reverendissimi Archiepiscopi Florentini patrui sui; quem pariter obsequio, & amore prosequitur, submitteret: non ille famæ suæ consultum hoc libello voluit, neque ipsi votivum, ut verè, Lector, fatear, tibi probari: placeat Magnatibus illis, ad hoc anhelamus, & ideo hæc iis veluti in gustum ingenii sui dedit; an terreri debuit? audi Satyricum.

Stulta est clementia, cum tot ubique
Vatibus occurras, perituræ parcere chartæ.

Hoc amplius Lector, si ex Bartolistarum grege mihi ades, & in obsoletorum interpretum verba jurasti: aureisque barbara illa latinitate obduruisti, nihil hic tibi, voluptatem non capies, imò nec quid ipse velit: qui in sedula Cujacii, Duareni, Donelli, Fabrorum, & si qui hujus melioris commatis lectione versaris.

Aspice & hæc, si forte aliquid decoctius audis.
Inde vaporata Lector mihi ferveat aure.

Noster trivialia communi moneta haud scripsit, sed electa, & acuta. Hæc audis Lector? facilem ergo te præbe. Novitium hunc in Theatrum literarum prodeuntem, fœliciter acclamans plausu excipe: lauda paratum gratiam referre non modo, sed horreo toto: Hoc si nolis: Angeronam respice: pergis, & ad calculos redes? obtempera ipse tuæ conscientiæ, quæ, & si stimulas, vice tribuni tàm iniquæ actioni intercedit, scio. Spernis? I, Lector, colliga manus; sed vide ingenuitatem, tempora, & mores novimus, promptiores ad calumniam, quàm ad veritatem linguæ: ut qui ad portum tendit ventis, procellisque nonumquam sollicitatur; sic invidiæ, & maledictis qui ad gloriam: noster Gallinæ albæ minimè filius in eodem jactabitur æquore, si quid laudis captabit, lucro ponet; sin minus, Portam clamantem audiet.

——Nec te quæsiveris extra.

Tu modo amicissime Americe, perge macte virtute, qui eductus semèl è carcere inoffenso pede ad calcem curres, & post terga reiectis his, qui gravi invidiæ aculeo punctli oblatrant, gratus Patriæ, parentibus, amicis caput olivo redimitum in hoc, ubi de fama contentio est, stadio fores; stimulos addet, si mentis oculos in patrui tui exemplo figes; de quo nihil aliud tibi inest illo (penè enim factus sum garrulus) nisi illud Poetæ.

Vulcanus, Luna, Sol, dies, Dii quatuor
Meliorem nullum illuxere alterum

libet, & verè addere doctiorem, humaniorem, nobiliorem, sed tu, Lector, vale, & Momi personam exue.

AD

AD LEGEM CENTURIO XV.
ff. de vulg. & pupil. subst. habita repetitio.

Ad eandem Præfatio.

Quo didicisse, nisi hoc fermentum, & quæ semel intus,
Innata est rupto jecore, exieris, caprificus.

LICEAT mihi auditores meos (*Illustrissime Rector, Præses sapientissime, Viri Principes, Patres præstantissimi, necnon Universi Carlistimi Condiscipuli*) liceat mihi, Inquam, auditores meos his versibus affari, nam ut Athletæ in stadio oculos ad metam, & bravium intendunt, sic ferè omnes, qui studiis se dedunt, ad gloriam. Ne tamen inducatis in animum me adeo Philotimia obcæcari, qui putem didicisse jam ut illi ipsi, qui apud Persium versus illos usurpant. O stultus ego si putem, & meritò clamet quis.

O medici medium pertundite venam.

Non ego huc prodii apud vos, *Auditores*, ut vel elaborata studia, vel ingenii vires ostentarem. Sed veluti aves cum pullos suos volatum docent, antequam per aëra divagari permittant, paulatim ducunt prius, atque experiuntur; sic ego mei periculum facere optimum duxi, ut sim conscius quem volatum per largum hoc jurisprudentiæ cœlum explicare queam. Hoc verò, ut hic potissimum facerem, vos suassistis, *Auditores*, vestra religione, ac æquitate, hujuscemodi enim arbitros habere, & gaudeo, & jam diù in votis. Præterea allexit ipsamet Salmanticensis Vniversitas, uno verbo dicam, omnibus numeris absoluta, in qua cæteræ omnes velut in speculo, suam posint aspicere deformitatem. Quid verò occasio tanti Præsidis? an non ex remotioribus terræ partibus accurrere huc debuissem, ut sub ejus patrocinium, hodiernum hoc certamen inirem? Non tanti igitur fuit certare, quàm in hoc theatro certare, talibus arbitris, ac tali Præside. Restat ut vobis explicem, quare hunc laborem meum Illustrissimo, Excellentissimoque Principi D. D. Fancisco Mediceo, Serenissimi magni Ethruriæ Ducis fratri consecraverim. Quid putaris? beneficia, affectus, ejus comitas, indoles benignitas, atque natura, quæ me ejus subditum, & clientem peperit. Quid? nonne etiam hæc literarum monumenta ipsi debenturi cujus majores afflictas eas, ac humi jacentes, vel in perpetuum erexerunt? at vela contraho, ne in ejus pelagi altum provehar, unde ventis, quantumvis faventibus, nunquam expediar. Ne igitur constitutos terminos excedam, pro more Papiniani responsum in libro 6. quod Tribonianus in titulo de vulg. & pupil. subst. reposuit, explicandum aggrediar, si prius *Sanctissimam Trinitatem; Beatissimamve Virginem, ut mihi divinam, ac propitiam afflet auram*, oravero.

Sileteque, & tacete, atque animum advertite.

CEnturio filiis, si intra quintum, & vigesimum annum ætatis suæ, sine liberis vita decesserint, directò substituit. Intra quatuordecim annos etiam bona propria filii substitutus jure communi capiet: post eam autem ætatem ex privilegio militum patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

ERgo Nos in aciem vocat, *Auditores*, robustissimus quidam ex gente hirsuta Centurionum armorum usu, & contrectatione durus, atque in ipsa juris imperitia privilegio elatus promptior ad ensem, quam ad Prætoris sellam, si de jure suo sibi movearur litigium: is filiolo impuberi, si ejus vita ad vigesimumquintum annum non produceretur, consultum suo testamento de hærede voluit; si tamen in iis ipsis temporis limitibus absque liberis virili hac aura destitueretur. Duo hic maximè advertenda; si bullatus decedat; si sumpta virili toga. Illud enim si acciderit, hæredes qui quasi suppetias laturus secundo expectat gradu, jure quo quisque censetur bona cum patris, tùm filii complectitur (a). At si hoc omisso, sedulò de alio labore-

(a) *L. sed si plures* 10. §. *ad substitutos. ff. de vulg.*

mus, firmiter Papiniano adhærendum, qui & si varia, diversaque ab authoribus induatur persona, purè tamen, & verè perceptus, nos ad veritatem perducet. Discimus ab eo, bona filii extra substitutionis causam esse, & paterna tantùm, fructusque inventos in hæreditate ad substitutum tendere, scilicèt militis privilegio (b). Cui fas in testamentis scribere (c),

Hoc volo, sic jubeo, sit pro ratione voluntas.

Nefas tamen iis, jus filii testari haud prohibiti (d), vel tantillum ire diminutum, antequam tamen veluti Ladas aliquis, aut cum equo suo Perseus prætervolem: quod verè vitis, verè doctis haud semel imposuit, libet breviter, sed accuratè videre. Quare hanc Centurio noster *si tis sine liberis* conditionem adscripserit; & an benè. Accersit forsitan eos fideicommisso saltem ad successionem? Putarunt nonnulli: sed falluntur. Nullo pacto, Auditores, Centurioni eos ad hæreditatem testamento vocare (e); sed (quod ingenuè fateor) iis tabulis jus ab intestato servare, animus fuit, & laudandus, siquidem hoc eodem nomine (cave quisquis ne aliud credas) prudens Lucii Titii consilium eruditissimo Scævolæ inter præclara, & providè perspecta (f). An vero benè? Poterit vel nimia militis imperitia, vel nimia verbositas objurgari quem aut latuerit se quoque silente censerit factum (g), aut si noverit quidem, exprimere: tamen animum suum maluerit, & in propatulo collocare: & meritò si de fidei commisso: miles verò rectè hic, ubi substitutio directa est: Sed an hoc verum (haud enim desunt, qui inficias eunt) è re nostra, & disputatione erit animadvertere.

Qui negant, hos omnes lapides movent, sancitum esse à Papiniano, & Pomponio post prætextæ positionem frustra secundas exarari tabulas, & exararas pubertate finiri (*), quod falsum, si aliter in milite: dictum ab Imperatore, veluti ex fideicommissi causa valere (h), scriptum à Papiniano, capi parentis dumtaxat bona, quod proprium fideicommissorum. Illud esse militis privilegium, ut substitutio alioquin omnino ruitura (ut in Pagano cernitur) fideicommissi fulcro sustineatur. Hæc argumenta, quæ illi putant firma, solida quæ evertere mihi tamen posse videor non magno nisu. Papinianum in prima acie cum ponunt, nimium cavillant, frustrà inquiunt post pubertatem fit substitutio fateor, sed à Pagano, & à quocumque, qui communi juri adstringatur. Ecce secundæ aciei robur Imperatorem; *velut ex fideicommisso valet*: pugnantne serio, an ludunt? videant ut protelem hoc telum; si fideicommisso similis hæc substitutio: ergo non ipsum: at bona dumtaxat patris capiuntur: O vanum acumen! id proprium militaris substitutionis esse quis non videt? Jam verò quod de privilegio adducunt, quàm non ratum! nonne omnino facilius ex pupillari directa in directam transibit militarem; quam tortuosis, inflexisque viis ad fideicommissum in vita traducetur? sed eorum tela quoniam satis evitavi, & quidem solo amictu, præbeant se paulò certiori ferro, nam pro contraria, veraque sententia pugnat Papinianus, qui directo factum ex militis privilegio valere; bona à substituto capi proponit (i). Pugnat Imperator fideicommissum non esse, scribens, sed veluti (k). Pugnat denique Summus Pontifex apertè satis, & validè, qui semper, dum potest, substitutionem directam accipi vult, & in Pagano post pubertatem fideicommissi quidem persona indui (l), contra quos in aciem prodire, nisi Telamonius Ajax, nemo audeat. Verum quando hic se obtulit occasio, absque fructu non ir, ex nonnullorum animo errorem extirpare, qui profectò altius, quàm par esset, radices immisit. Ajunt secundis tabulis à Pagano factis vim etiam post pubertatem inesse quasi ex fideicommisso supeditatam; in hos laqueos Scævola contrusit, dum factam à Pagano in codicillis directam substitutionem inflecti ad fideicommissum ait (m): Ulpianus quoque in causa; nam si quis hæredem rogaverit, ut alium sibi hæredem faciat, scribit videri rogasse, ut ei hæreditatem restitueret (n). Tertio præcipites eos Pontifex dedit, cui nefas non assentire; ille extra omnen ambigendi ansam purè ait valere, ut fideicommissum (o). Nec mirum si facilè iis imposuerint; bonis humeris erant. Nam Scævola quid mirum si ita censuerit? codicilli erant non testamentum, ubi scripta substitutio, in quibus nihil directè dari posse, vel modicè eruditis notum: Quid ergo? ad fideicommissum trahendum, idque benignitatis gratia, quæ nihil potest, cum de personæ minus idoneæ in testamento ima cera exarata loquimur. Jam verò Ulpianus de inutili fideicommisso disserit, ut ad utilitatem redigatur. At Pontifex! rectè ille quidem (ab-

(b) *Hæc l. Centurio* 15. *ff. de vulg. l. precibus, Cod. de imp. & al. substitution.*
(c) *Principio inst. de test. milit. l. 1. ff. eodem.*
(d) *L. A qua ætate, ff. qui test. fac.*
(e) *Arg. l. si quis, 8. ff. si quis omn. eau. test. l. fin. §. sin autem sub conditione, C. com. de leg. junctâ, l. primo, Cod. de pact. rursus, l. filius* 114. *§. cum, ff. de leg. 1. Item arg. l. ex facto* 17. *§. ex facto, ff. ad Trebellian.*
(f) *A L. Lucius, 85. & ibi Accurs. in fin. ff. de hæredib. instituendis.*
(g) *L. cum avus, 102. ff. de cond. & demonstr. L. generaliter, §. cum autem, C. de inst. & substit. L. cum acutissimi, Cod. de fideicom.*
(*) *L. verbis, 7. l. in pupillar. 14. ff. hoc tit.*
(h) *L. precib. C. de impub. & hac l. nostra Centurio, & dict. l. precibus.*
(i) *Hæc l. nostra Centurio.*
(k) *Dict. l. precibus.*
(l) *Cap. si pater, de testament. in 6. c. Rainuntius extra de test.*
(m) *L. Scævola, ff. ad Trebellian.*
(n) *L. ex facto* 17. *in princ. ff. ad Trebellian.*
(o) *Cap. Rainuntius extra de test.*

(absint impii, qui aliter mussitant) quippè testator, qui rescripto causam dedit, quoquomodo Alterocam succedere concupiverat; quamobrem haud ex Antæo hanc substitutionem progenitam arbitror; quæ vires acquirat, unde maximè opprimi debuerat. Neque enim J. C. more Ægyptio signis, figurisque sanè obscuris nos docuerunt; post pubertatem frustra secundas tabellas dictari; finiri pubertate; evanescere: Sed clarè omnino, nec blæsi profectò illi ore rotundo dixere, scripsere, jussere (p).

Sed revertamur ad Papinianum; quàm benè, quàm dilucidè hæc omnia, quæ diximus brevi illo circo conclusit? sed & illud (ne quid minutum relinquat) quod à filio abducere substitutus debeat: *Bona nempe patris cum fructibus inventis in hæreditate.* Profectò si patris hæreditatem! & una fructus ab eodem parente collectos, item pendentes, maturosque ejusdem mortis tempore, necnon hæreditate jacente perceptos, quippè hæc omnia hæreditatem augent, habebit (q). Quà propter cum nominatim de fructibus Papinianus constituit, nullos alios intellexit, quam eos, quos instituti hæredis hæredes legitimi ex bonis paternis, antequam substitutus ad eos admitti postularet, collegerunt. Nonnè id certum, siquidem li nullo profecto in re jure potirentur (r)? certum quidem; verum, licet jure directo substitutio valeat, cum tamen veluti ex causa fideicommissi substituto ea concedantur; cui non liberum suspicari eos fructus legitimorum hæredem lucro cedere, quippè qui in restitutionem non veniant; utpote fideicommissarii negligentia percepti (s). Qui aliter censent; ii verò (pax sit verbo) ligneis, non vitreis usi sunt oculis. Declinant hic ferè omnes, qui legum interpretandarum munus suscipiunt (abstineo à Gallis) à Papiniani curriculo, & longè se, in devia immittunt indagantes inter cætera, num jura sepulchrorum ad hunc nostrum substitutum spectent; mihi, qui sciam directam esse substitutionem, integrum non est dubitare; sed an in fideicommissarium transeant facit, ut sim anxius nescio quis (fraterculus certè Gigantum) dignus,

Ut Gyaræ clausus scopulis, parvaque Seripho.

Vitam omnem traducat; is absque ullo legum præsidio (nec erubuit) (t) nisi tanti suam credat opinionem, transire, sed & apud gravatum remanere dictavit; ego sanè id nunquam legi, imò contrarium; ecce Paulum, *Restituta hæreditate jura sepulchrorum apud hæredem remanent* (u). Imperator vero ea extraneis quidem hæredibus impartitur (x), sed hæredibus: qualis non est fideicommissarius (y). Hoc magè me vincit; ea hæredis esse, quia est hæres, quorum pluralitate non dividuntur, sed æqualiter omnium est usus (z). Non ergo possunt cadere in restitutionem, cum hæredis nomen nunquam verè deponatur (a). At successores qualescumque in eo scilicèt sepulchro possunt recondi! ex Ulpiano (b) sanè; sed se explicat Ulpianus, bonorum nimirum possessores, iique quibus bona addicta (c). Cur tardamus ergo, & de fideicommissario fateri? Ego dicam. Prætor quidem hæredem facere nequit (d), sed cum bonorum possessionem concedit, nullus alius hæres extat, & ille bonorum possessor pleno omninò jure hæredum fruitur; ergo & sepulchrorum. At fideicommissarius in multis hæredem repræsentat; non in omnibus; non in hoc certè sepulchrorum, quia ad hæredem spectat, hæres verò ex testamento existit.

His aliàs poteram, & plures subnectere causas.

Ut una cum Umbricio apud Juvenalem receptui canam: sed jam nobiles video retiarios, qui me rede capturiunt; cuspidem ergo sumam, ne me, cur eos fugiam, percontentur.

CAPUT PRIMUM.

De pupillaris substitutionis diffinitione, & divisione.

Difficile navigatu fretum hoc substitutionum, & decumanis fluctibus exagitatum, fabula pueris, qui ære nondum lavantur, decantata. Mihi, antequam vela explico, diffinitionem, & divisionem investigare lubet, sic Cicero, sic Aristoteles monent. An hic centurias, imò legiones diffinitionum exponam? apagè. Multi solent, ego abhorreo: sed & illud præmonitum volo. (Novi enim cornea nonnullorum præcordia, qui quod non oppositum, non visum censent.) Ut ii, qui corollam texunt, neglectis reliquis, mollio-

(p) *§. macula, inst. de pup. L. verbis 7. L. in pupillari* 14.
(q) *L. qui, ff. ad legem falcidiam, l. si fraudator* 25. *§. Proculus, ff. quia in fraudem cred. L. fructus pendentes, ff. de rei vend. L. ita tamen* 27. *§. 1. in fin. ff. ad Trebell.*
(r) *L. secunda* 2. *§. item veniunt, §. item non solum in fin. ff. ad Trebell.*
(s) *L. in fideicommissariam* 18. *ff. ad Trebellian.*
(t) *Auth. de Nup.*
(u) *L. jus sepulchri* 3. *C. de relig.*
(x) *L. quia perinde* 42. *§. 1. ad Treb.*
(y) *§. restituta, institut. de fideicom. hæred.*
(z) *L. fundus mihi* 31. *ff. famil. ercis. L. si sepulchrum Cod. de relig.*
(a) *L. qui hereditas, 44. §. cum hæreditas, ff. de condit. & demonstr.*
(b) *L. vel quod, 6. ff. de religios. & sumpt.*
(c) *L. ergo 4. §. si autem, ff. de fideicom. libert.*
(d) *§. nam prætor, institt. de bonorum possess.*

liores, & alacriores carpunt flores; sic me ex multis, quæ ab Authoribus dicuntur, quæque ipse legi elegantiora selegisse. At cur Authorum longam seriem non apposui? haud mihi libitum; qui hoc faciunt ex mustaceo laureolam quærunt: sed ad rem.

Substitutio est, *secundi hæredis appellatio*, sic nos docet Cajus (a), *Institutionem* si dicere velimus, Authorem Paulum habebimus (b). Nec reluctetur animus, quoniam effinxerit Modestinus institutionem speciem substitutioni contrariam (c). Hoc in usu apud Jurisconsultos; potissimum apud Modestinum. Adoptionem ait, in adoptionem dividi, & arrogationem (d); cognationem quoque, in cognationem, & agnationem (e): absit hic scrupulus fitmumque sit rectè dici *Institutionem*. Id usurpat Scævola (f); id Labeo (g); id ratiocinantur alii (h). Hæres in *secundi* verbo, nec dissimulas: secundus est cohæres (i), secundus hæres à milite ex tempore datus (k): nec tamen substitutus. Opple aures, haud ista admitto: est in milite privilegium, atque ea ex ipso substitutio; de cohærede vero negatum non ibo, secundum esse ordine scripturæ, & loco (l), sed minimè hæc attendimus; verum gradus (m): Vellis aurem, & insusurras datum exhæredato substitutum, haud secundum, sed primum hæredem esse: ergo nec substitutum: amove filii curam: sit paternum testamentum in mente; juxta illud secundum esse hæredem dabis (n). An ulteriore gradu vetitum? Minimè (o): Ut secundas, quascumque post primas, nuptias nuncupamus (p), sic hæredem; præcedentis dumtaxat, inquit Donellus, ratio habenda: & ut fores opponentibus obcludamus, de hæredis substitutione nos loqui certum sit; nec obstrepant posse in fideicommissis, & donationibus, & legatis fieri (q): nobis hæc nota, sed neglectui habemus.

De divisione quid alii senserint; nobis in propatulo; sed perinde ac si in latebris; eorum opiniones non producentur, ad scamma in hos Athletas haud descendo; pace, & quiete rem transigam, beneve scripserint, & senserint aliorum sit judicium. Ego ad gradus, personas, scripturam, rem redigo: sumo scripturam; quinque cernes substitutiones, vulgarem, *si hæres non erit* (r); pupillarem, *si ante pubertatem decesserit* (s); reciprocam, *invicem substituo* (t); militarem, vel compendio factam, *quandocumque decesserit* (u); Justinianeam, *si filius in furore decesserit* (x).

Personas vide: duas amputabis, & erunt dumtaxat vulgaris quæ cunctis; pupillaris quæ impuberibus liberis; Justinianea quæ furiosis fit.

Sed si successionis gradus reputemus, qui duo sunt; *si hæres non erit*. Alter, *si hæres erit, & ante pubertatem decesserit* (y), duas quoque tantummodo substitutiones, vulgarem scilicet, & pupillarem extare contendimus (z): & meritò, nec enim plures Cajus (a), quo nolim ego plus sapere.

Quid hæ differant, scire habes? vulgaris uniculque sui copiam facit (b); pupillaris parentibus, habe; tantùm, cum impuberibus liberis hæredem facere volunt (c). Illam duodecim tabulæ, hanc mores introduxere (d). Hujus meta, pubertas (e); illius, hæreditatis aditio (f). Illa nobis. Altera filio testamentum exaramus (g).

Fieri possunt hæ substitutiones, cum legitimis, tùm precariis verbis, hinc tradita occasio divisionis in directam, & obliquam, cui vulgo æclamatur. Divisiones, diffinitionemque habes; perge modo ad reliqua.

CAPUT II.

Substitutionem moribus introductam ipso jure ob patriam potestatem; filiis dumtaxat impuberibus fieri.

TEstamentum ex eo dicitur, quòd testatio mentis sit (a): *Est enim voluntatis nostræ justa sententia de eo, quod quis post mortem suam fieri vult* (b); desiderat igitur animi judicium (c), quod cum non sit impuberibus, non

(a) *Lib. 2. tit. 4.*
(b) *L. ex facto 43. §. Lucius, ff. de vul.*
(c) *L. 1. ff. hoc tit.*
(d) *L. 1. ff. de adop.*
(e) *L. non facile 4. ff. de grad.*
(f) *L. Gallus 29. in princip. ff. de lib. & posthum.*
(g) *L. mulier, 20. §. fin. ff. de cond. instit.*
(h) *Arg. legit si quis mihi 25. §. sed si mandavit, ff. de acquir. hæred. l. 1. ff. de hæred. inst. juncta l. 9. §. fin. ff. de lib. & posthum. L. si is qui 55. ff. de hæred. inst.*
(i) *L. si is qui 25. ff. de testibus.*
(k) *L. quærebatur 19. ff. de milit. testament.*
(l) *L. qui solvendo 6. ff. de hæred. instit.*
(m) *L. 1. hoc tit.*
(n) *L. penult. in princip. ff. contra tabul. L. 2. in princip. ff. hoc tit.*
(o) Ulpian. *tit 22. §. penult. l. 1. & l. potest. 36. hoc tit. inst. de vulg. in princip.*
(p) *L. si quis prioris, §. talem. Cod. de secund. nup.*
(q) *L. ut hæredibus 50. ff. de leg. 2. l. si sponsus, §. simili modo, ff. de donat. inter virum, l. is cui 10. ff. de donat. causa mort. l. si legata 6. Cod. de legat.*
(r) *L. 1. hoc tit.*
(s) *L. 2. ff. hoc tit.*
(t) *L. 4. §. 2. ff. eod.*
(u) *L. Centurio. 15. eod. l. precibus, Cod. de impub.*
(x) *L. humanitatis 9. eod. tit.*
(y) *D. l. precibus, d. l. 1. & 2.*
(z) *L. cum ex filio 39. §. filio, ff. hoc tit.*
(a) *Lib. 2. instit. tit. 4.*
(b) *Princ. instit. de vulg.*
(c) *L. 2. ff. hoc tit. princip. instit. de pup.*
(d) *L. verbis 120. ff. de verb. signif. d. leg. 2.*
(e) *§. masculo, inst. de pupil. l. verbis 7. l. in pupillari, ff. d. tit.*
(f) *Princ. inst. de vulg.*
(g) *Dict. princ. & §. literis.*
(a) *Inst. de test. in princip.*
(b) *L. 1. ff. qui testam. fac. poss.*
(c) *D. l. 2. ff. de inoff. test. l. is cui lege 18. l. qui testamento 20. §. ne furiosus, ff. de testib.*

non est is testari datum (d); an ergo intestati morientur? ita quidem si patre careant; sin minus, quoniam moribus Romanorum larum est, & inveteratum patres summo in filios imperio potiri (e), iis quoque effectum est, ut ipsimet parentes impuberibus condere queant testamentum (f); idque jure summo; an non possit hæredem filio dare, qui filium, & vendere, & occidere poterat, si libuerat (g)? Quamobrem rideo, qui privilegio factum dictitant; & nihil magis juris regulis, vel si mavelis, rigori consonans agnosco, idque à moribus in medium allatum (h); moribus? sume duodecim tabulas, perlege. *Pater familias uti legassit suæ rei, ita jus esto* (i). Filii res patris dicuntur (k), ergo ea verba, & substitutionem pupillarem complectuntur: preme adhuc, audi Romulum. *Paucntibus in liberos omne jus esto:* Hæc lex scripta est; hinc patria potestas, ex hac pupillaris substitutio, non ergo ex moribus; siste, nec te falsa hæc veritatis effigies delectet. Nam duodecim tabulæ laxant quidem habenas, & patri concedunt de suis rebus, & rerum suarum tutela pro libito statuere (l); ideò filio tutorem dat (m); sed hæredem non dat, quia res filii esset habiturus, de quibus duodecim tabulæ ne verbum quidem. Romulum verò tantùm indulsisse parentibus non ambigo, imò prima illa tempora si spectes, ajo lege Romanis patriam potestatem inductam; sed revoca in animum legem Tribuniciam, qua exactis Regibus cæteræ leges exoleverunt (n), igitur & illa de patria potestate. Quid ego? cœpit populus Romanus incerto magis jure, & consuetudine ali, quam per latam legem, & hac patria potestas retenta. Rectè igitur moribus inductam dixit Ulpianus, licet Decem-viri tractu temporis in duodecim tabulis hoc jus insculpserint. Absint qui moribus Lacedæmoniorum hoc tribuunt, à quibus petitum jus non scriptum testatur Justinianus (o); quasi vero Romani, & si jure non scripto uti à Lacedæmoniis didicerint, nequeant tamen plura moribus observare, quibus illi careant. Quid hinc? nimirum substitutionem moribus Romanorum editam ob patriam potestatem. Ergo liberis tantummodo facienda. Quidni? cum in eos dumtaxat imperium patriæ potestatis exercere possimus? obliquisque verbis & adultis, & non filiis fieri scio (p); sed nos de directa, quæ fortassè, si pupillares tabulas alterutrius testamentum esse volumus; nutabit. Si patris, cui permissum de alienis bonis testari (q)? si filii, qui ex alieno pendet arbitrio (r)? Sed firma est, nec vacillat; Pupillaris substitutio dicitur quidem interdum testamentum filii, re verâ idem ac parentis est (s); non ergo ex alieno penderet arbitrio. Patri vero lege datum, de impuberis filii, aliàs absque hærede decessuri bonis, quasi in subsidium disponere. Huic qui censor est, legem censet. An non daret ei, qui summam sibi in filium potestatem asserit, ob quam de ejus tutela disponit? haud potuit (inquient mores) lex (t), quippè contra bonos honestatem, publicam utilitatem sit; nonne substituti semper in subsessis erunt ad pupillum è medio tollendum? fiat in ima cera, obvolvatur lino, nec salvantur tabellæ, nisi posita prætexta; hoc Caji consilium (u); sed non usquequaque sufficiens, nam viventis pupilli hæreditas venditur (x). Nos vero, non

Obtura adeò gestamus pectora Pœni.

ut nesciamus hoc falsum: Pomponium cito (y), *si hæreditas venierit ejus qui vivit, aut nullus sit, nihil esse actî, quia in rerum natura non sit, quod venierit.* Sed & ipsius Ulpiani verba ventilo: *Planè si hoc actum sit, dicendum erit etiam impuberis hæreditatem in venditionem venire: maximè si jam delata impuberis hæreditas est.* Nullo igitur in periculo pupillus, delata jam hæreditate. Timemus nobis ab illo verbo, *maximè*? injuria: nihil profectò tam nostrum, hoc enim loci vel ex elegantia additum, ut Accursius (z) vult, vel hæreditatem delatam esse necessum ostendit; haud à Jurisconsultis alienum accipe Justiniani exemplum. *Sancimus, & in hujusmodi casu consulissimi Principis locum habere constitutionem, & cum modis omnibus admittendum esse censemus, maximè cum ex voluntate creditorum hæc interponitur. Nolentibus enim creditoribus admitti talem pactionem nullo modo concedimus* (*). Hæc vera sunt; qui obsistunt, meras nugas blatiunt.

CA-

(d) *§. præterea testament. inst. quib. non est permissum, lege qui ætate 5. ff. de testibus.*
(e) *L. patre furioso 8. ff. de iis qui sunt sui, &c.*
(f) *L. moribus, 2. ff. hoc tit. princip. instit. de pupill.*
(g) *L. fin. Cod. de patr. pot. l. in tuis, ff. de lib. & posthum. 12. tabul. & l. Romuli.*
(h) *Inst. de pupil.*
(i) *L. verbis legis 120. ff. de verb. signif.*
(k) *L. 1. §. per hanc. ff. de rei vendicat.*
(l) *L. sæpe ita sibi super pecunia, ff. de verb. signif.*
(m) *L. 1. ff. de test. tut.*
(n) *L. ei, §. exactis inde legib. ff. de orig. jur.*
(o) *§. & non inelegánter instit. de jur. nat.*
(p) *L. ex facto 27. in princ. ff. ad Treb.*
(q) *L. contra l. conficiuntur, §. 1. ff. de jur. condit. auth. ingressi, Cod. de sacrosanct. eccles.*
(r) *L. illa institutio, ff. de hæred. instit. l. 1 ff. de test.*
(s) *L. 2. §. prius, ff. hoc tit. l. in ratione, §. si filio, ff. ad l. falcid. §. igitur, inst. de pupill.*
(t) *Cap. erit autem lex, dist. 4.*
(u) *§. sin autem quis sita formidolosus, instit. de pupil.* Cajus *lib. 2. instit. cap. 4. §. pupillaris.*
(x) *L. 2. §. illud, ff. de hæreditat. vel act. vend.*
(y) *L. 1. ff. de hæred. vel act. vend.*
(z) *D. l. 2. §. illud potest, ver. maxime.*
(*) *L. fin. §. autem et 1. Cod. de test. manumis.*

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

CAPUT III.

Finiri pubertate hanc substitutionem incæpto ultimo decimiquarti anni die, nec ultra valere, nec fideicommissi quidem jure.

DE origine ista: quid de termino, & meta? certè eadem, ac tempori quo clauditur puberras: moribus institutum esse, ut cum ejus ætatis filii sint, in qua sibi testamentum facere non possunt, parentes ei faciant (a), supra disertum. Facultatem testandi pubertas affert (b): auferet eadem parentibus pupillariter substituendi (c); hæc in brevi duodecim annorum si fœmina, quatuordecim si mas, circulo clauditur (d); hæc septa non transiliti; immò & postremum diem cum tetigerit, liberum habet, & iis testari datum (e); igitur & eo die solvitur substitutio una cum substituendi causa. Morosi nimium, imò & imperiti, qui Imperatorum, dum decimumquartum annum *excessisse* requirit, nesciunt disputationi nostræ accomodare *excessisse* dixit (f); tu tetigisse intellige: idem in *Diocletiano face* (g); quem natura incœpit diem, hominis intellectus in hac arte completum interpretatur (h). Pubertate itaque, hoc est, simul ac ultimus decimiquarti anni dies ingruat, finitur, evanescit (i). Quid si in longius tempus testamentum filii pater produxerit? An saltem jure fideicommissi efficax erit? Utrinque acriter pugnatur; ego pro iis, qui inficiatum eunt, mucronem stringo, & ajo substitutionem, quæ longius tempus complectitur valere usque ad decimumquartum annum (ut qui sciam utile haud infici vitio per inutile) (k) post id vero tempus haberi, ac si omnino facta non esset. Ad partes voco Papinianum: *Verbis civilibus substitutionem post decimumquartum annum ætatis frustra fieri convenit* (l); Pomponium: *In Pupillari substitutione, licet longius tempus comprehensum fuerit, tamen finietur substitutio pubertate* (m); Justinianum: *Masculo igitur usque ad quatuordecim annos substitui potest, fœminæ usque ad duodecim annos, & si hoc tempus excesserint, substitutio evanescit* (n). Nec evaneseret, finiretur, frustravè fieret, si lapso eo tempore, veluti fideicommissum staret adhuc. Contemplor patria potestate nullam ob aliam causam id sibi parentes vendicare, nisi pupillorum favore, qui sibi hæredem scribere nequeunt (o), cur eos proprio gladio jugulamus (p)? cur (quod nemini licet) (q) filiorum jus imminui ultra legem parentibus damus. Addo, & hanc appendiculam; duo contraria in eodem (ut inquiunt) subjecto, nec philosophus ullus, nec jurisperitus votis unquam fuit jungere (r); ergo nec in una substitutione jus directum, & obliquum, qui sunt diversi, & contrarii ad hæreditatem tramites (s); quo duplici jure, eoque discrepante valere eam nunquam flectar, ut existimem (t), quippe verba fideicommissi desiderem, sine quibus haud dabo reperiti fideicommissum (u). In testatoris voto id non fuisse autumo, qui directum hæredem facere est arbitratus (x), & onere hæredem levare malo, quam premere (y). Verba captas, inquiunt, voluntatem negligis (z); scis optasse testatorem extincto impubere omnia bona substituto cedere (a); negabis eumdem voluisse, pubertate incœpta saltem suis propriis substitutum potiri? Quid ni negem, si desunt conjecturæ (b)? nec patiatur ambiguitas, cum substitutio pupilli sit favor (c), fideicommissum vero gravamen (d); suffragii calculum in eum ferri (e)? Nec me ex secura hac statione dejicient libertatis exempla à Juliano, Ulpianoque mutuata. Ait ille: *Et ideò licet directæ libertates deficiunt, attamen ad fideicommissarias eundum est* (f). Quid hinc? nempe cum desiderio tenemur emittendi servum, cui directa libertas dari nequit, dandam (quod possumus) (g) obliquam. Si quid hoc nos pungit, oculum mihi, ut cum Comico dicam; excludito: patiar; alter vero nostris subjicit oculis duplicem speciem, in qua libertas directò data ad fideicommissariam devolvitur. Ait: *Quamvis si sponte adisset, cogeretur præstare fideicommissariam*

(a) *Princip. inst. de pupil. vers. non moritur.*
(b) *L. quia ætate, ff. de testib.*
(c) *§. masculus instit. de pupill.*
(d) *L. ultima, Cod. quando tut. vel cur. esse de sin. prine. inst. quibus modis tut. finiat.*
(e) *L. qua ætate l. adigere, 8. §. quamvis, ff. de jure patr. l. liberorum 11. §. 1. ff. de bit, qui notat. inf.*
(f) *D. §. masculo.*
(g) *L. si frater 4. C. qui test.*
(h) *L. si ususcap. ff. de usucap. l. Anniculus, de verb. sign.*
(i) *L. verbis 7. l. in pupill. 14. ff. de vulg. §. penult. inst. de pupil.*
(k) *L. 1. §. penul. ff. de verb. obligat. l. usurat 20. l. placuit 29. ff. de usuris.*
(l) *Dict. l. verbis.*
(m) *Dict. l. in pupillari.*
(n) *Dict. §. masculo.*
(o) *Princip. instit. de pupill.*
(p) *L. 1. quod favore, Cod. de leg.*
(q) *L. cum filius 29. ff. de milit. test.*
(r) *L. 1. Cod. de furt.*
(s) *L. fin. Cod. de codicill.*
(t) *Argumento legis cum qui 23. ff. de usucap.*
(u) *Ulp. in fragm. tit. 25. l. quidem cum filio, ff. de hæred. instit.*
(x) *L. 1. ff. jur. codic. l. illud, §. tractari, d. tit. l. cohæredi, §. cum filio, vers. qui ita locum habent, ff. hoc tit. l. fin. §. illud, C. de codic.*
(y) *Juxta l. Titia 34. §. in vita, l. unum ex familia 67. §. si rem, ff. de leg. 2.*
(z) *Contra l. 3. Cod. commun. de leg. l. pater Severinam 102. l. in conditionibus, ff. de cond. & demonstr. l. 3. Cod. de lib. præter, l. 62. ff. de leg. 2.*
(a) *L. sed si plures 10. §. ad substitutos, hoc tit.*
(b) *L. quidam cum filio, ff. de hæred. instit.*
(c) *L. pupillus 18. ff. de acquir. hæred.*
(d) *L. coheredibus 39. §. cum filiæ, ff. de vulg.*
(e) *Juxta l. si quod favorem, Cod. de legibus.*
(f) *L. si ei qui 2. §. codicil. de jur. codicil.*
(g) *L. libertas 26. ff. de fidei. libert.*

riam libertatem (h). Libro autem quinto fideicommissorum subdit: *Si quis servo pignorato directam libertatem dederit, licet videatur jure subtili inutiliter reliquisse: attamen quasi ex fideicommissaria libertate relicta servus petere potest, ut ex fideicommisso liber fiat* (i). Sed ne diù in errore vos detineam, libet & verba referre ibidem ab eodem Ulpiano subscripta: *Favor enim libertatis suadet*, & infrà: *Nec enim ignotum est, quod multa contra juris rigorem pro libertate sint constituta.* Non idem favor in substitutionibus: adde quod superiori casu necesse id fuit, ut voluntas in restituenda hæreditate testatoris adimpleretur: servo restitui nequit, nec capax ibi directæ libertatis servus: ergo in fideicommissaria refugium. Nec obest, quod nos arctius mordere videar, ex Scævolæ sententia pupillarem directò famam in codicillis ad obliquam perduci (k). Sano enim cuique cognitum, benigna interpretatione receptum, ut quidquid directo in codicillis relinquitur, precariò relictum esse videatur. Haud licet hoc ad substitutionem testamento ei personæ, cui non potuit, factam transferre; in eo, quod directò scriptum est, aud aliquatur. Nec si potuit testator angustiores substitutioni assignare limites, & cancellos (l), idem & latiores, laxioresque; substitutionem, vel omnino omittere, in ejus arbitrio: longius autem tempus assignare, id vero nefas; & si hodie Pontificum indulgentia contendunt nonnulli laxatum in testamento Rainuntii, in quo Alterocham, ejusque sobolem adjectæ substituit (m). Verum nunquam, quod viderim exprimitur, ibi directò factam esse substitutionem, sed verbo demtakat communi succedendi, quod quid inirum, si ut obliquum accipiatur? Nec titubet quis, si videat innocentium Summum Pontificem directam substitutionem ad fideicommissariam non nunquam trahentem (n); nam non crebrò, neque ex more, usque; Glossa (o) annuit cum exemplo directæ militaris, in qua tamen fallitur, & directæ in codicillis factæ uritur. Secus qui putant, lapidem mordent. Ego aliud saxum volvam.

CAPUT IV.

Nullis posse fieri, qui in potestate non sint; retasuris verò in alienam, neque à milite quidem fieri.

NOstro Imperio subjiciunt liberos justæ nuptiæ (a), & adoptio (b); iis ergo pupillares tabulas exarare nostri juris est (c); nam ex patria potestate est hæc facultas. Quamquam haud desint nugi polyloquides, qui se legisse clamitant; matrem & pupillariter filiis substituere (d); & tutorem, iis substitutis dare (e); quod nisi ii, qui jus patriæ potestatis habent, non possunt (f). Cui tamen ignotum hujus potestatis matrem expertem? Ipsemet pater posthumo hæredem scribit (g). Posthumus vero huic potestatis jugo colla haud unquam submittit: prius Lachesis parentis stamen incidit, quam matris ventrem Lucina, in quo, dum transigit, matris est portio (h). Prætet voces hic, nihil commodum posthumi est hæredem habere. & eum igitur natum leges ducunt (i); deduc & in patris potestate: redi modo ad matrem: tutorem illa dat institutis, sed adde hunc Præsidum confirmatione egere: negario quædam, quæ Imperatoris rescripto adest, magna est, inquies, remora: vide Cujacium, vide emendatos Codices: spongia debilis; lingua deberet, qui appinxit. De sententia autem Africani, sic habe, loqui eum de vulgari, non autem pupillari substitutione. Aut pupillarium tabularum mentio? Non quidem nos destinet; habet ea effigiem pupillaris, quippè filius non instituitur nisi post decimumquartum annum: At verè pupillaris non est; patria ergo potestas necessaria. Non obstat exhæredatis in secundum casum substitui (k), quos hac ex potestate depulsos, emancipatosvè videri testatur Ulpianus (l). Recte videri; nam & si mortuus quoad successionem censeatur exhæredatus, non tamen quoad patriam potestatem, licet emancipato adsimilerur, cum in eum danda actio est de eo, quod ante exhæredationem gessit. Victo hoc prælio, vide quam latè diffundatur præda: Extraneis dari hæredem veritum esse (m). An & naturalibus? ii qui-

(h) *L. Cogi 16. §. sed si servo, ff. ad Trebellian.*
(i) *L. generaliter 24. §. si quis servo, ff. de fideicom. libert.*
(k) *L. Scævola, ff. ad Trebellian.*
(l) *L. si ita quis 21. ff. hoc tit.*
(m) *Cap. Raymundus, extra de test.*
(n) *Cap. 1. de test.*
(o) *Dict. cap.*
(a) *Princip. inst. de patr. potestat. §. penult. instit. de nup. l. ita in potestate, 9. l. seq. ff. de iis qui sunt sui, &c. l. Paulus, ff. de stat. hom.*
(b) *Dict. l. 1. & 3. 4. ff. de adopt. l. 1. C. eod. princ. inst. eod.*
(c) *L. 2. l. sed si plures 10. §. in arrogato, ff. hoc tit.*
(d) *L. si mater 53. ff. hoc tit.*
(e) *L. 1. Cod. de test. tut.*
(f) *§. permittum. inst. de tutel.*
(g) *L. 29 ff. hoc tit. §. 4. inst. de pup.*
(h) *L. 1. §. ex hoc rescripto, ff. de vent. insp.*
(i) *L. qui in utero 7. ff. de stat. hom. l. intelligendus, ff. de verb. signif.*
(k) *§. non solum instit. de pupill. l. 1. §. fin. l. si is, qui ex bonis 6. L. sed si plures 10. §. ad substitutos, ff. hoc tit.*
(l) *L. 1. §. sed si patruus eorum, l. 2. ff. quod cum eo.*
(m) *§. ult. inst. de pupil.*

quidem in patria potestate non sunt (n). Sed tamen Paulus secundas ipsis tabulas posse à parente conscribi asseverat (o). Fabulæ, nihil unquam tale Paulus, nec vel reperies (p), vel tanquam à scioli cujuspiam infausta, & infesta manu suppositum expungendum. Ergo nec ipsis hæres à patre; nec emancipatis profectò; nisi à milite obstrepunt (q)? inepta susurratio; at Triphoninus pedem firmat: si quidem de militari loquamur; quid? exhæredatum filium proponit: nil tale: sepone verbum, *exhæredato*, & superiori adscribe orationi, scripturam sic confices rectam, & sententiam; sequere. Nec nepotibus in alienam potestatem recasuris: cur, inquies, cum impubes, & in potestate sit? quia alia causa ipsi non testandi, quam impubertas; nempe filium familias esse (r). At pater, quem natura dedit, pupillo in adrogationem dato substituit, eoque longè à pubertate mortuo substituta admittitur (s); cum tamen pupilli paternum dominium adrogator sibi jure adscribat. Quidni substituat, & utiliter? pubertas, & adrogatoris fides id faciunt: illa quia tardius morte: hæc quia morte pubertatem prævertente adrogati bona se iis restituturum cave, ad quos nulla facta adrogatione pervenissent (t). Sed minora hæc, & tenuioris fili: illud difficile, quo scilicet tempore filii in potestate esse debeant: paternæ mortis dumtaxat maximè probabile; siquidem testamentum ab eo tempore incipit, ante enim filio haud permissum testamentum habere; sed & expendamus Ulpianum: *Si extraneum quis impuberem hæredem scripserit, poterit ei substituere, si modo eum in locum nepotis adoptaverit, vel adrogaverit, filio præcedente* (u). Sufficit post factam substitutionem adrogati extraneum; ergo tempore facti testamenti, num in potestate fuerit, haud curandum. Papinianum quoque examinemus: *Cum filiæ, vel nepoti, qui locum filii tenuit, vel post testamentum cœpit tenere* (x). Post testamentum? quid igitur tempore testamenti potestatem morosi requirimus? Hac in navi transfretare Bartolus cupit, sed contra torrentem brachia dirigit: Audi: *Si quis ex mortis quoque tempore non fuit in familia, substitutio pupillaris fit irrita* (y). Dicimus, quoque, & aliud igitur tempus: quale profectò nisi testamenti facti? *Id duobus temporibus inspicitur, testamenti facti* (inquit Florentinus) (z) *ut constiterit institutio, & mortis, testatoris, ut effectum habeat*: Papinianus autem alio eum impellet, ac ire putat. Nepos enim, de quo Jurisconsultus, semper in potestate fuit, & si non semper patris locum tenuerit. Nec ab Ulpiano secundus flatus, qui haud contendit ante adrogationem datum hæredem; sed adrogatione secuta. Nemo ex intervallo substituere prohibetur (1), debuit sanè Bartolus Ulpianum ex jure interpretari (2), eamque accipere explicationem, quæ vitio careret (3). Contempsit; ad arenas allidit; at qui habet filius patre vivo testamentum? sanè non habeat, ut tamen eo mortuo habeat, dum pater illud exarat, filius in potestate sit necesse est. Quare consilium, ut gladiatores, in arena capiamus, & destituto Bartolo, portum petamus, nam

Furor est post omnia perdere naulum.

CAPUT V.

Patrem necesse habere nominatim instituto, vel exhæredato filio, justum, & solemne sibi condere testamentum.

INtat modo discrimen haud parvum inter caligatos homines, ac togatos: Plura his imminent; illis pauciora. Quid hæc? Togatus haud filio dabit successorem, si sibi prius justo, solemnive testamento non signaverit (a): filii testamentum dicitur, paterni testamenti appendix, sequela, pars, secundæ tabulæ (b). Qui ergo extent, ni præcat, quod primas tenet? Caret his molestiis caligatus; filio hæredem scribit, tamen si sibi non scribat (c). Datum hoc ensi, & ferro, datum imperitiæ (d). At noster Paganus mirum quas in angustias trudatur. Ni testamentum effectu comprobatum; ni prius hæredem sibi scribat, ni filium nominatim instituat, vel ut oportet exhæredet; aquam ingerit in cribro (e). Sunt qui laxiores ei vinculorum compagines indulgeant; remittunt expressam institutionem tacita contenti, securi Ulpiani, & Scævolæ suffragio; quibus hæc verba: *Si filius heres non erit*, satis superque sunt (f). Exhæredationem pellunt, ut qui exhæredato substitutionem fieri pos-

(n) §. *penult. inst. de nup.*
(o) *L. Lucius* 95. §. *aliter ff. hoc tit.*
(p) *L. 2. hoc tit.*
(q) *L. miles* 11 a 91. §. *penult. ff. de milit. test.*
(r) *Princip. inst. quibus non est permissum fac. test. L. qui in potestate* 8. *ff. eod. l. penult. C. eod.* §. *primo, inst. per quas person. &c.*
(s) *L. causa* 90. *hoc tit.*
(t) *L. non aliter, ff. de adopt.* §. *cum autem, instit. eod.*
(u) *L. 2.* §. *sed si extraneum, ff. hoc tit.*
(x) *L. cohered.* 41. §. *cum filiæ, hoc tit.*
(y) *L. cohered.* 41. *dict.* §. *cum filiæ.*
(z) *L. si alienum* 49. *ff. de hæred. inst.*
(1) *L. si quis eum*, §. *ult. ff. de vulg.*
(2) *L. 6. ff. de solut.*
(3) *L. in ambigua, ff. de legib.*
(a) *L. 2.* §. *quisquis, ff. hoc tit.*
(b) §. *liberis, inst. de pup. l. sed si plures* 10. §. *ex aste, ff. hoc tit.*
(c) *L. 2.* §. *quisquis, ff. hoc tit. l. in fraudem* 15. §. *penult. l. Miles* 41. §. *fin. ff. eod.*
(d) *Princip. inst. de milit. test. l. 1. ff. eod.*
(e) *Dict. l.* 2. §. *quisquis*, §. *prius autem*, §. *sed si in princ. ff. hoc tit.*
(f) *L. ex facto* 19. *l. si quis ita hæred.* 82. *ff. de hæred. l.* 3. §. *si libertus, ff. debonis liberi. l. Gallus in princ. ff. de liberis, & posth.*

posse non probent; ea est secunda institutio (g): ergo instituto tantùm facienda: surdo fabulam narrant: nonne rectè secunda institutio dicetur, si aliter prius fuerit institutus? Exhæredandus igitur filius. Alioquin si oblivioni manderur, intestatus decedet parens; obtritaque manebit substitutio more animæ, ut inquit Satyricus (h). At de institutione errant, si calculos illorum Jurisconsultorum habere putant; ex conditione haud unquam surgit institutio. Ergo ad has juris aras libasse saltem, monstremus, ad quas cum libassent ii Jurisconsulti, institutionem ritè factam censuisse eos, nostrum est existimare; vel in fossam decidere. Hæc nunquam à Pagano amovenda; sed & strictiores imminent angustiæ, infunde in animum hæc Jurisconsulti: *Prius autem sibi quis debet hæredem scribere, deinde filio substituere, & non convertere ordinem scripturæ. Ceterum si ante filio, deinde sibi testamentum faciat, non valere* (i). Video quid hæreas: nempe ea verba ejusdem Jurisconsulti ruminas; quibus sibimet clavum injicit, & oblitus superioris sententiæ ait probari, licet conversâ scriptura filio prius testamentum fecerit (k). Hic tempora digito scalpenda, risendi ungues, cædendus pluteus, & meritò. Non constat sibi Ulpianus? difficiliores se præbent Authores in eo vel excusando, vel explicando. Inquit Ulpianus eam sententiam rescripto Imperatoris ad Luppum Britannii Præsidem *comprobatam, improbatam* legit Goveanus opinionibus cunctorum ad rubram lineam examinatis (l): Utinam tam verè, quam idoneè. Sed Accursius converti ordinem, si exhæredato substituatur, ait haud oportere; ut & nihil referre, si instituto. Desiderant hic universi rationem, & suppetias fert Donellus (m); quia nempe ipsamet pupillaris clausula, quum instituto fit, institutum esse demonstrat: adhæret Cujacius (n). Sub alioquoque Accursii vexillo doctissimus, cui

Et meliore luto finxit præcordia Titan

Joannes de Solorzano militatur, sentitque ordinem spectari, quum diversis, separatisque clausulis sibi, filiove hæredem scribat, si vero uno orationis filio ambobus testamentum faciat, posthabendum, velut in conjunctis (o). Quid Duarenus? pete à Pichardo (p); dicet, dogma firmum, & stabile esse, prius sibi, deinde filio faciendum esse testamentum; sed & exceptionem adjunget. Exceptio ea est, si eodem tempore, iisdemque tabulis testamentum utrumque fiat. Cui plaudam, quæris? dicere non libet, quia non liquet.

Quid frustra de his, quid inanibus obstrepitis? Clamatur à tergo: quasi verò illud requireretur à parente sibi testamentum fieri: quis nescit parla esse nullum fieri testamentum, vel rumpi, irritumve declarari (q)? Et tamen scimus, vel non additione, vel filii præteritione, vel bonorum possessionis petitione infirmato testamento, virescere adhuc secundas tabulas, & manere inconcussas, inassilitasque. Haud dictis fides? Excipite auribus Ulpianum: *Plane si omissa causa principalis testamenti, abintestato possideatur hæreditas, dicendum est & pupillo substitutum servandum* (r). Sed & Africano indulgete: *Etiam si contra patris tabulas bonorum possessio petita sit, substitutio tamen pupillaris valet* (s). Actum de nobis, si nos quidem latitaret, à Prætore, cum quis omissi testamenti causa ab intestato hæreditatem possidet, testatoris voluntatem defendi, ac si hæreditas esset adita (t); ergo & imam ceram servari: sicque ignoremus contra tabulas possessione concessa, vel haud immutari quæ liberis data sunt: inter quæ & secundæ tabulæ (u); vel non infirmari testamentum, quod non possit Prætor, à quo possessiones, ut nec hæredem facere (x). Nec obstat quod Imperator alibi ait, æquè ad intestati causam redire eum, contra cujus tabulas petita est bonorum possessio, ac si querela fregerit testamentum (y), quo casu omnino vires amittit suas, & rumpitur (z). Non obstat inquam, quoniam Imperator impropriè loquitur. Nec ideò accusandus: idem alibi factum (*). His clypeis haud opis hodie, nam Justinianus hæreditate quantumvis non adita, nullove, prætertionis causa, hærede existente, cuncta tamen salva esse admonuit (**)? Quæ igitur opponentur fatua omnino, & æs Didoneum.

CAPUT VI.

Compendio factam à Milite post pubertatem jure directæ militaris valere.

PLacuit Romanis legum-latoribus Milites ob egregiam, quam Reipublicæ navant operam, atque ob juris imperitiam, quæ ab armis vix sejungitur, unà cum stipendiis, pri-

(g) *L. ex facto* 43. §. *Luciùs, ff. hoc tit.*
(h) *Princip. instit. de exhæred. lib. l. inter* 30. *ff. de lib. & posth.*
(i) *L. 2.* §. *prius, ff. hoc tit.*
(k) *Dict. l. 2.* §. *sed si quis ita.*
(l) *Libr. 1. var. cap. 8.*
(m) *Lib. 6. Comment. cap. 25. verb. solemne in fin.*
(n) *In dict. l. 2. dict.* §. *prius.*
(o) *L. quidam cum testamentum, ff. de pup.*
(p) *In* §. *liberis, n. 15. instit. de pup.*
(q) §. 1. *inst. de hæredib. qui ab intest. l. 1. ff. de suit, & l. hæred. l. si nemo rubit. 142. ff. de reg. jur. l. si nemo 9. ff. de test. tut.*
(r) *L. 2.* §. *plane, ff. hoc tit.*
(s) *L. ex duobus* 34. §. *fin. ff. hoc tit.*
(t) *L. 1. ff. ti quis om. caus. test.*
(u) *L. 1. ff. de leg. prætand.*
(x) §. *quæ autem, testi. de bonorum.*
(y) *L. ut liberis* 17. *Cod. de collat.*
(z) *L. Papinianus* 8. §. *fin. ff. de inof. test.*
(*) *L. 1. Cod. unde liber.*
(**) *Authent. ex causa, Cod. de lib. præter.*

vilegium quoque liberius testandi dum in castris agunt, promerere (a); Hinc interpretum legiones seditio incedit; nullis novis causis, nisi quod testatus Centurio filio impuberi compendio sermonis substituit, & quo jure post pubertatem valeret, licentiam disserendi ostendit. Fideicommissi volunt Cujacius (b), & Goveanus (c). Currunt ad arma cæteri, obstrepit vulgus, directò jure sustineri diversis incitamentis: dictum à Papiniano (d), capi à substituto fructus in hæreditate inventos; dictum capi & bona patris; non ergo de fideicommissaria restitutione loqui (e), in qua nec hi fructus veniunt, nec capit hæres hæreditatem, sed ut ei restituatur expectat (f). Verum & illud scriptum, directò factam esse substitutionem, & privilegio militari sustineri (g). Quare post pubertatem, si potuit substituere directò, & substituit, directò (h) non valituram? Præsertim cum ad fideicommissum trahi nequeat, quin ad jus commune invito mehercule Papiniano. Mox Imperatorem, Pontificemque adtestantur, quorum ille ait, veluti ex causa fideicommissi valere (i), ergo non ex fideicommisso; non est idem quod est simile. Alter vero cum verbis congruat, accipi semper directam substitutionem debere (k); sed & à Pagano factam post pubertatem, fideicommissum censeri (l). At à milite? Quis dubitet esse directam? His hujus partis incenduntur animi. At Cujacius è contra, & Goveanus, quorsum Papinianum dixisse Patris dumtaxat bona capienda, fructusque in hæreditate inventos (m), si in directam venire dubitari haud fas, illudque sit fideicommissi proptium (n), cum directus substitutus filii quoque bona sibi vindicet (o), nisi ut fideicommissariam esse noscamus? Post pubertatem directò substitui frustrà (p), frustrà dictum, si cum effectu à milite fiat. Non probaturum Imperatorem, si directa, à matre hæreditatem obtineri, hoc est, jure teneri; bona ex ea peti, quod fideicommissarius facit (q); ex causa fideicommissi valere; & tamen scribi ab eo factam à milite substitutionem, veluti ex causa fideicommissi valere, substitutumque bona patris à matre petere hæreditatem obtinente (r): ergo de fideicommissaria. Qui, si potest jure communi valere invidiam velit sibi suo privilegio miles concilliare (s)? imò nec si velit, possit; cui privilegium ita concessum, ut jus alterius haud lædat (t), & læderet profectò, nam Civi Romano testamenti factionem adimeret. Sit igitur hæc ejus privilegii vis, ut quæ alioquin excideret, & collaberetur substitutio, fideicommissi fulcro sustineatur. Verum hæc si in trutina librentur, cœlum continuo petant, levia omnia, & tenui glacie fragiliora, quibus prudens non insistat. Datum militibus, ut compendio sermonis substituant, & directæ vim ea substitutio habeat. Sed & in ea hoc proprium, ne alterius jus invaderet, patris tantum, non autem filii bona complecti, cum iis fructibus, quorum controversia facilè potuit excitari, nempe quos legitimi hæredes instituti collegerunt, idque ex causa quasi fideicommissi, ut Diocletianus ait, non porro ex fideicommisso. Vis fideicommissi, hujusque substitutionis videre similitudinem? inspice res; eædem sunt in ambobus: mox temporis in ambobus post tempus restituuntur, deinde personas; mater petitione hæreditatis renetur. Jure itaque filii hæreditatem, ut Diocletianus ait, obtinet, & ab ea substitutus mariti bona petit; jus sibi nulli fas dicere (u), ergo nec violenta manu substituto bona patris, quæ mater occupaverat, arripere; sed vindicet, suaque esse vocitet; Potest; audietur. Levis igitur, ac prorsus inanis causa Cujacio ab aliis discrepandi, à quo, bonum factum, si cæteri desciscant, aut hoc fœdere paciscantur, ut fasces, & arma submittant, & hanc Centurionis substitutionem directam esse ultro concedant.

CAPUT VII.

In hanc Centurionis substitutionem fructus eos venire, quos filii legitimi hæredes collegerunt.

AT quid de fructibus? & hic tricæ: sunt unicuique sua judicia; sed multi semitam ingrediuntur, cum maximè censent viam.

Res

(a) *L.* 1. *l. testamenta, ff. de milit. test. l.* 1. *l.* 3. *Cod. eod. l. ult. in princ. ff. de jur. liber. l. hæreditas* 34. *l. ex facto* 35. *ff. de hæred. instit. l. miles ita* 41. *ff. de milit. test. §. miles int. eod.*

(b) *In l. Centurio* 15. *ff. hoc tit. in eadem l. ad lib.* 8. *Resp. Pap. & 12. Obser.* 25.

(c) *In d. l. Centurio, & lib.* 1. *variarum, cap.* 2.

(d) *Dict. l. Centurio, ibi*: cum fructibus inventis in hæreditate, *& ibi jure* communi *capiet.*

(e) *L. in fideicommissariam* 18. *ff. ad Trebell.*

(f) *L. cum hæredes* 13. *ff. de acq. pos. l.* 13. *& 151. ff. de reg. jur.* Alciat. *in l. aliud est capere, ff. de ver. sign. §. restituta, instit. de fid. hæred.*

(g) *D. l. Centurio*, ibi Directo substituit, *& ibi* ex privilegio militum.

(h) *L. ejus* 34. *l. militibus* 2. *l. milites ita hæredem, ff. de milit. test. l. quinque, Cod. eod.*

(i) *L. precibus* 8. *Cod. de impub.*

(k) *Cap. si pater, de testam. in* 6.

(l) *Cap. Rainuntius extra de test.*

(m) *D. l. Centurio, ibi patris dumtaxat.*

(n) *L. cohæredi, §. quod si hæredem, ff. hoc tit.*

(o) *L. sed si plures* 10. *§. filio, ff. cod.*

(p) *L. verbis* 7. *ff. eod.*

(q) *L. mulier* 21. *§. non est, ad Trebellian.*

(r) *Dict. l. precibus, ibi* à te peti *& ibi* veluti ex causa fideicommissi *& ibi* te ejus successionem obtinente.

(s) *L. quamquam, l. in princip. Cod. de milit.*

(t) *L.* 2. *§. merito, & §. si quis à Principe, l. ex facto* 43. *in princip. hoc tit. l. cum filius* 28. *ff. de milit. test.*

(u) *L. extat* 13. *ff. de eo quod met. caus. l. si quis* 7. *Cod. unde vi.*

Res omnis petenda ex iis Papiniani verbis: *Cum fructibus inventis in hæreditate*; quæ quidem facilè nobis imponant, & non sentientes ad fideicommissum deducant. Præcavendum igitur, & fax præmittenda, quæ has tenebras depellat.

Fructus in fideicommissariam restitutionem veniunt, quia augent hæreditatem, ut à testatore percepti (a), vel eo languente maturi (b), vel ante aditam hæreditatem collecti (c). Alii ut veniant partim jus facit, ad fideicommissum si forte minutum, supplendum (d). Partim; ipse testator, si nominatim, ut fructus restituat, ab hærede desideret (e). Nominatim? quid, si quicquid ex bonis supererit, vel quantacumque pecunia ex hæreditate pervenerit, edixerit? parendum, & in fructibus (f). Ah cave.

= Et digito compesce labellum

instillat aliquis. Adstat Papinianus, adstat Modestinus. An ne isti contrarium? dic sedes. Quidni. Cedo verba: *Quicquid ex hæreditate, bonisve meis pervenerit* (g). Haud ista contraria: nonnè audis addidisse testatorem *in bonis suis*, quod haud in superiori factum? nec mirum si de fructibus nihil; ii non ejus bonis, sed ex hæredis percipiuntur. Admonitum me vis alterius Papiniani sententiæ, qui superfluos fructus, ait, non restituendos, si in testamento sic fuerit scriptum: *Quod ex hæreditate supererit, cum moreris restituas* (h): Quid dicam: fumus in oculis meis hæc Papiniani verba; & ne alterutri abroganda fides sit, abrogabo potius cum Cujacio (i) receptam lectionem; scribamque *superfluos fructus esse restituendos*, alioquin haud pro re hanc adduxisset Papinianus rationem: *Cum ea verba diminutionem quidem hæreditatis admittunt, fructuum autem additamentum non recipiant*; quæ, ut ille ait, significat, hæredibus; iis verbis datum uti hæreditate, nec de ejus diminutione inquiri, fructus vero minimè permissos. Ita dirempta pugna. Tamen ne quid mentiar, non nimium id placet, potius quæsiverim cum Donello diverticulum in ipsismet testatoris verbis. Dixit *quod supererit ex hæreditate*, fructus vero ex hæreditate non supersunt, cui accepto non feruntur, sed reddobus (k), quia ea verba diminutionem quidem patiuntur, fructuum augmentum nequaquam. Verum me ipse sufflamino: Ad rem redeo.

Facit quoque testator ut fructus restituantur, cum diem in fideicommissarii gratiam fideicommisso apposuit (l). An & alii restituuntur? præter post moram collectos, nulli (m). Mora autem fit ubi postulanti non datur (n); ergo nec antequam fideicommissarius hæreditatem petierit, nec medio tempore percepti redduntur (o); imputantur hi quidem in quartam (p), licet non illi; nec dicas reperente eos venire in restitutionem, quoniam, & si verum est quartam iis compleri fructibus, qui quasi hæreditatis appendix sunt, & auxiliares (q); illud tamen observarur in Trebelliani Senatusconsulti quartam congeri quæcumque judicio testatoris capiuntur (r); fructus vero medii (ut inquiunt) temporis cum judicio testatoris differantur (s), quid mirum si in restitutionem veniant? ex hac luce, & illud clarum: quos fructus sibi substiturus poscat. An fortasse qui augent hæreditatem, defunctique fortunas? non paucos pedes absunt à vero, qui putant; nam quid opus de fructibus exprimere, si bona defuncti ad substitutum pertinere jam dudum scriptum, receptumque (t)? Ii ergo restitutioni sunt obnoxii, quos haud potest fideicommissarius consectari: nempe eos, quos legitimus instituti hæres, antequam substitutus bona petierit, collegit. Audite paradoxam inquies, nonne id expressum, dictumque superius, restitui non oportere? ne id increpes, vel objurges: non hic de fideicommissaria hæreditate quæ dum non petitur in fiduciarii bonis est, ergo & fructus qui ex illa. At legitimus hæres nullo jure Centurionis filio mortuo paterna bona occupat; statim enim ad substiturum, & si non petat hæc directi juris vis. Ob quæ, & fructus ad eumdem (u). Haud desunt qui lacinia pallii me revocent, monitumque velint intellexisse Papinianum de fructibus in hæreditate patris inventis, quòd ea verba dubio circumacta ad testatorem debeant referri (x). Quos audire, haud è re mea est: novi enim vera ab eis dici, cum de testatoris verbis ambigitur, cum vero de Jurisconsulti nequaquam. Igitur ii fructus

(a) *L. ita tamen* 27. *§.* 1. *in fin. ff. ad Trebellian.*

(b) *L. in ratione, ff. ad l. falcidiam, l. si fraudator* 25. *§. Proculus, ff. quæ in fraud. cre. l. fructus pendentes, ff. de rei vind.*

(c) *L. item.* 20. *§.* 3. *vers. Fructus, l. sed & si lege, §. ult. l. ancillarum, ff. de hæred. petit.*

(d) *D. l. item*, 20. *§. fin.*

(e) *L. in fideicommissariam* 18. *in princ. ff. ad Trebel.*

(f) *L.* 3. *§. nonnunquam, ff. de usur. l. balista* 32. *ff. ad Trebellian.*

(g) *L. hæredes* 57. *in princip. ff. ad Trebellian.*

(h) *L. deducta* 58. *§. penult. ad Trebel.*

(i) 12. *Obs.* 10. *& ad Papin. lib. resp.* 9. *in d. l. deducta.*

(k) *L. in fideicommissaria* 18. *§. quotiet, ff. ad Trebell.*

(l) *L.* 3. *§. cum Pollidius, ff. de usur. l. si ita* 43. *§. Pegasus, ff. de leg.* 2.

(m) *D. l. in fideicommissaria in princip. l. mulier* 22. *§. si hæres, l. postulante* 44. *§. penult. ff. ad Trebell. l.* 3. *in princip. ff. de usur.*

(n) Paulus *in calce, lib.* 3. *sent.*

(o) *D. l.* 18. *§. quotiet, & d. l. mulier* 22. *§. alia causa.*

(p) *D. l. melior, d. §. alia.*

(q) *L. equit* 8. *ff. de usur.*

(r) *L. in quartam* 91. *ff. ad l. falc.*

(s) *D. l. mulier, d. §. alia.*

(t) *Hac nostra l. Centurio* 15.

(u) *L.* 2. *l. item veniunt, §. item non solum in fin. ff. de pos. hæred.*

(x) *L. cum in testam.* 28. *ff. de aur. & arg.*

substituto cedunt, qui omnino fiduciarii hæredis suppellectilem auctum irent, percepti nimirum antequam bona patris peterentur.

CAPUT. VIII.

Pupillari substitutione expressa matrem excludi.

Pietas nunc & miseratio, ob quæ parentibus, si contingat filium hoc corporis carcere prius emitti, ejus debetur hæreditas (a), admonet nos ut despiciamus, num pupillaris expressa, vel quæ compendio facta est, matrem à filii hæreditate importune arceat? Sed ne fortè nos in cursu remoretur, aut suffiaminet morosula objectio; tacitam esse quam complectitur compendio rationis facta substitutio; libet primum de ea sic statuere: expressam substitutionem dici, vel quia verbis propriis facta est, videlicet; *si hæres erit, & ante pubertatem decesserit*, vel quia sub quadam generalitate verborum exprimitur, exempli gratia, *quandocumque decesserit*, & hoc modo expressa dicitur, quæ compendio factæ inest. Hinc Imperator de substitutione à militibus facta: *Si vero*, inquit (b), *substitutio in secundum casum vel expressa, vel compendio, non usque ad certam ætatem facta reperiatur.* Non ut expressam alteri illi ex adverso poneret, sed ut discrimen agnosceret inter propriis verbis scriptam, & generalibus; nec nos alio flectere potest scitula quorumdam conclusio. Inquit Jurisconsultus à Divo Marco constitutum, ut pupillaris vulgari inesset, & hæc illi invicem, & subdit: *Quod jus ad tertium genus tractum est* (c). Quid illi? si idem jus tractum est, ergo erit tacita, quia, quæ se vulgari insinuat, tacita est: sed astutè potius, quam verè. Jus illud tractum est, ut reciproca utrumque teneat casum: sed diverso quidem modo, ac vulgaris simplex; nam cum ea verba, *si hæres erit*, præter vulgarem nulli conveniant, necesse quidem fuit intelligi pupillarem, sed tacitè: non hic item, reciprocæ verba nullam exprimunt, ergo unicuique possunt adscribi: hinc aperi rationi januam, videbis expressam pupillarem esse, quæ sub reciproca. Removto, seu fracto hoc repagulo, exorbitare, eorumque, qui non omnino fidei litarunt, semitam ingredi, nolo, sed tritum, & calcatum iter sequi; nempe, matrem pupillari expressa excludi; me vide, & nullam hic divisionem. Mater non dicit inofficiosum, quia patris testamentum est (d), ergo excluditur. Falsò (inquient) hæc colligun-

tur saltem in quarta, quæ matri leges tribuunt, nam & frater querelam habet turpi instituta persona, non legitimam (e). Falluntur, legitimam habet, cum hæc turpis persona intervenit, hinc querela; volutent Justiniani novas constitutiones; reperient (f); diverticulum fortassè hoc quærent; haud à matre dici inofficiosum; sed petere posse, quæ à filio prætendit conditione ex lege (g). Fores occlusæ sunt, id facere potest cui & querela prestò est (h), procul querela? ergo & illud veritum. Trepidas adhuc & mitas? age age, majora suppeditabo falcra: *Mater* (inquit Paulus) *ad hæreditatem admovetur, quia substitutio ad casum non existentium hæredum pertinet* (i); si ergo pupillaris fuisset, non certè mater, sed substitutus. Verum vide quæ & Imperator: *Facta substitutione pupillari, vel expressa, vel sub compendio, si filius ante pubertatem obierit, eos habeat hæredes, quos ei pater dixerit* (k)? quod si Imperatorem, & Jurisconsultum testes elevant, quid facient Pontifici, qui his ipsissimis verbis rescribit? *Licet autem filius testamento suo matrem portione jure naturæ debita privare non possit, pater tamen in testamento, quod filio impuberi facit, potest, nam testamentum hujusmodi pupillare, paternum, vel paterni potius pars est* (l). Ergo per alium id agam, quod non per me (m)? Quidni? nam & si tu nequeas (n), haud tua id indulgentia pater, sed legis authoritate (o). At nonne suo jure privabitur mater (p)? Minimè: nullum habet jus mater nisi in testamentum filii; à quo saltem legitima repelli nequit; sed pupillaris substitutio, tabellæ, & linum patris sunt (q). Turpe quidem parentis privilegium exclamas, qui secum matris, & detrimentum aufert, & damnum (r). Tempera vocibus; monstratum satis, nullum hic, privilegium, idque ex miracissimo jure patri datum; hoc patria potestas, hoc mores, hoc lex: Esto. Sed quare in Justinianea mater substitutione, quæ vivum præfert pupillaris exemplum (s), non excluditur (t)? quia non in omnibus similitudo. Itaque properate manus tollere, faterique repulsam matris, nam

Quod modo proposui non est tententiæ, verum est
Credite me vobis folium recitare Sibyllæ.

CAPUT IX.

Matrem tacita pupillari non excludi.

Idem esse in ea, quæ tacitè inest vulgari expressæ, nonnulli protendunt. An & verè acris judicii res est. Aures tamen faciles præs-

(a) *L. nam etsi 15. in princip. ff. de inoff. test. l. scripto hærede, §. fin. ff. unde. lib.*
(b) *Dict. l. precib.*
(c) *L. 4. in princ. & §. 1. ff. de vulg.*
(d) *L. Papinianus 8. §. hæc impuberis, ff. de inoff.*
(e) *L. frater, Cod. de inoffic. §. sent. inst. eod.*
(f) *Auth. de hæred. & falcid. §. primum itaque.*
(g) *L. omnimodo, ff. de inoffic.*
(h) *D. l. omnimodo.*
(i) *L. Lucius 45. ff. hoc tit.*
(k) *D. l. precibus.*
(l) *Cap. si pater, de test. in 6.*
(m) *Contra l. neque per se, Cod. de hæred. instit. l. minor, §. fin. ff. de procur. l. nemo plus, ff. de reg. jur.*
(n) *Auth. Presbyteros 12. Cod. de Episcop. & Clerie. l. si filius tuus Cod. inoffic. dotibus.*
(o) *D. l. 2. hoc tit princ. inst. de pup.*
(p) *Contra l. paterfam. ff. de hæred. instit.*
(q) *Ut rectè probat d. l. Papinianus, §. sed nec impuberis.*
(r) *Contra l. impuberi 40. ff. de administr. tut. l. cum filius fam. 28. de milit. test.*
(s) *Princip. inst. de pup. l. humanitatis, C. de impuberib.*
(t) *Dict. l. humanitatis juncta auth. defuncto, Cod. ad Senatusc. Trebell.*

præsta: paucis expediam. Primum casum; *si hæres non erit*, ad secundum, *si erit, & posita nondum prætexta moriatur*, protracti divi fratres sanxerunt (a). De hoc nullæ rixæ: illud maximè pugnatum; num matre superstite, cui filii hæreditatem ab intestato Senatusconsultum Tertullianum defert (b) substitutus insitæ illius pupillaris vi succedat? Negant, cui rectus animi sensus: *Non est incerti juris* (sit Imperatori veneratio) *quod si quidem in patris militis potestate positus primo tantum casu habuit substitutum, & patris hæres extitit, eo defuncto ad te omnimodo ejus pertineat successio* (c). Quid potuit clarius? fortassè prohibent caligæ, ne in illis, de quibus Imperator, tabellis idem ac in cæteris jus censeatur? procul ab illis, quæ scripto non carpuntur, conjecturæ (d). Esto; non item præsumptiones, ex quibus ea pupillaris tacita (e); nec tilla jubet lex scriptioni adhærescentes nos voluntatem neglecti habere; sed quod in aliis solemne, statutumque est, à nobis in iis non requiri: hæc ab ipsa veritate dictata excipias, obsecro (f). Multi tamen, quos præsum tam tritæ opinionis, eam eunt funditus eversum: sed obsiste, herbam dabis: quem admovent lapidem? an eamdem taciti & expressi vim esse (g), matremque tacita excludi, quia expressa? non illud æternum vere (h); non hic ubi absolutè expressa; non absolutè tacita, sed tacito intellectu contra matrem non admittendo substitutum vocat: an idem obtendunt, quoniam quæ sub reciprocæ persona latet, substituto favet (i), in qua idem, at in vulgari contecta jus (k)? tacita hæc omninò, & contra testatoris verba admissus substitutos: Expressa illa saltem genere verborum, & juxta verborum sensus admissus substitutus: idem ergo in illis Jus, in pupillari scilicèt obducenda; at diversum in obductionis modo. Audiamus Jurisconsultum quem in nos armant. Lucius Titius duos filios, legitimum alterum, alterum naturalem, institutus invicem substituit; adita hæreditate moritur legitimus; extruso naturali filio obviam se mater facit, quia ille in secundum casum substitutionis capax haud erat (l). Finge capacem: nonne mater operiretur fortis? quidni, si ea pupillaris reciprocæ partus esset? ideò nec tacita. Haud plus Imperator, eo, quo nos profligare adversari maximè arbitrantur, loco (m). Admittitur mater, quia cohæres est; quia pater suæ substantiæ partem uxori relinquens, multò magis & luctuosam hæreditatem ad matrem venire juravit. Sistatur hic rationum cursus: Hujus Pol juris deficiet annis (n), & subintrabit substitutus. Non ea sola ratio, sed hæc data comes; quia æquum est, matrem mœrore attritam filii immaturo fato, luctuosa ejus hæreditate non privari. Quæ sive cohæres data sit, sive non, semper fuit; nec eas tacitus hic intellectus fores perfringere debet; quas maternum jus occlusit: quid si Imperatorem faciant de iis loquentem, quæ nec per somnium senserit? testator posthumo pro parte instituto, *si non nascatur*, secundum assignat hæredem: eo non nato nemo audeat substituto litem movere. Natus verosi sit & extinctus hæreditate non adita; sic sodes quis hæres? hoc Imperator tractat, disputat, ventilat. Falluntur qui censent disseri ab eo de nato posthumo, & post aditam hæreditatem impubere adhuc mortuo: nulla aditæ hæreditatis mentio, cujus aditio futilem Papinianeæ, & Ulpianeæ dubitationis reddant mentionem: cum sublata jam à Diocletiano sit (o). Frivolam quoque, & putidam efficiat Jurisconsultorum rationem: quid enim si adita hæreditate de pupillari tacita sit sermo, referat matrem cohæredem esse, necnecè at *ejus hæreditas* dicitur, & *luctuosa*, & *hæreditas*: Filii ergo; nam si patris, *portio* potius *hæreditatis*, nec *luctuosa*, & *suo*, non *ejus* diceretur. An, & grammatici personam induimur? fiat; non illis limatum, inexasciatumque *ejus*, pro *suo* scribere: nec aditio in causa quin filii portio dicatur *luctuosa*, quæ si quod futurum erat intueamur, & *hæreditas*, rectè dicetur. Hæc fortassè probabuntur, quibus, & universa Bartoli; & iis matrem non excludi, displicet Bartolus? (quod meritò nonnunquam) anticis adhære: minus haud dabis non excludi matrem.

CAPUT. X.

Compendio factam à pagano verbis communibus post pubertatem flecti ad fideicommissum cum interpretatione tamen Papiniani.

Verbis directis, civilibus, legitimis post pubertatem uni militi substituere datum: precariis obliquis, inflexis haud cuiquam vetitum (a). Accedit & aliquando compendio orationis substitutionem fieri verbis quæ quocumque vocas veniunt. Id si à Pagano factum, nec prætextæ positionem mors filii præverterit, substitutio ad fideicommissum flectitur, cum Papiniani tamen interpretatione laudata nunquam satis (b). Præcurro? paulum re-

(a) *L. 2. §. penult. l. jam hoc in re 4. ff. hoc tit. l. quamvis 4. C. de impub.*
(b) *§. 1. & 2. instit. ad Senatusconsult. Tert. §. 1. inst. unde cogna Ulp. tit. 28. Paulus. 4. sent. l. 2. ff. ad Tertull.*
(c) *L. precibus, Cod. de impub.*
(d) *L. 1. Cod. de test. milit. l. 1. l. si miles unum 6. l. similes 31. ff. eod.*
(e) *Menoch. lib. 4. præsumpt. cap. 39. num. 8. & 18.*
(f) *L. Lucius 40. in princ. & l. divus 24. ff. de test. milit.*
(g) *L. cum quid 3. ff. si cert. pet.*
(h) *L. 2. ff. quemadmod. usuf. amittat. l. creditor §. ii inter, ff. mandat.*
(i) *L. Lucius, ff. hoc tit.*
(k) *L. quamvis Cod. de impub.*
(l) *L. Lucius 45. ff. hoc. tit.*
(m) *L. fin. Cod. de instit. & substit.*
(n) *L. quod dictum 32. ff. de pact. L. in omnibus 88. de reg. jur.*
(o) *Dict. l. precibus.*
(a) *Argumento hujus nostræ legis, & l. cohæredit 41. §. quod si hæredem, ff. hoc tit. §. fin. inst. de pup.*
(b) *L. cum avus 102. ff. de cond. l. generaliter §. cum autem, Cod. de inst. & subst. l. cum acutissimi, Cod. de fideicomiss.*

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

revertar ? trigemina est conditio , causalis, potestativa, mixta.

Primam fortuna , alteram honorati voluntas,postremam & hæc, & illa una adimplent (c): mortis conditio, causalis; tota pendet in fato,& hæc sola in hac substitutione apposita ex mente Papiniani explicanda ; ut nimirum tacitam eam *si sine liberis* conditionem sibi insitam celet; cæteras excludo: proniorem , propensioremque in eum , cui restitui oportet , testatorem illæ ostendunt : haud illa. Nec inculcandus hic Lucius , qui nisi eam prudenti consilio addidisset , nepotes haberet extrusos (d). Quid nos cum substitutione directa vulgari ? an fortassè , quia Principis indulgentia furioso facta ejusdem filii agnatione rumpitur (e) ? sed sibi Lucius hæredem dixit ; hic filio , qui simul ac ipse sibi potest inscribere hæredem, explicat se à paterni testamenti nexu, nodisque. Scribere vero vel necessarium suscipere hæredem pariare libet : ergo natus filius substitutionem à patre factam solvit & merito; non idem in Lucii-tabulis , à quibus ratio ea abhorret. Profectò dignus Papinianus laude, cui paterna soboles cordi ; non quia id ipse constituerit : interpretandi munus recte ille obeat (f) ; haud tamen quod purum est in conditionem vertat (g) : sed quia sublime ei ingenium : quo altè adeò parentum mentem penetravit , ut suspecta eorum in liberos affectione, pietateque iis à natura indita , voluntate quoque indagarit, norit, detexerit. Unde ipsomet jure , ipsa lege conditionem eam inesse appareat: si quidem lex jubeat fideicommissa ex voluntate pendere (h), & voluntas ea fuerit,ut liberis haud præferretur substitutus: attamen haud desino mirari, cui voluntas hæc innotuerit.

Scripto (i) ? In testamento ne verbum quidem , imò contrarium colligemus , purè quippe fideicommiserit (k); erige te ad exemplum: qui patronum hæredem instituerit , cum maximè vellet frattem , idque sciretur , neuter ad hæreditatem admittitur (l).

Conjectura (m)? conjectura inquit Accursius legitima est probatio , veluti testium , & id genus : Cujacius , ex manifesto signo quo ducitur , conjecturam dicit , quod circa Carinus probationibus mostrari defuncti voluntatem cupit (n). Cujuscemodi hic nullæ sunt. Vidimus itaque testamentum illius, qui cum institutioni conditionem inserere voluisse crederetur , nec inseruerit , penitus everti (o). Vidimus difficilia captu non scripta censeri; multò certè magis omninò non scripta (p). Sed verius est Papinianum ad conjecturas intendisse ingenii aciem iisque prorsus occurrisse ; siquidem quod plerumque accidit , certum est signum , & indè conjectura (q). Pietas vero parentis , quæ & quanta in illis pectoribus? qui se in pericula dare ; non dicam & in mortem? ut filiis non vita , sed facilis vita maneat, ultrò habent : hinc Papinianus voluntatem conjecit, & dictante natura ; quæ proprio sanguini extraneum in hæreditate præferri, indit haud credendum. Secus si pater substitutionem non sub conditione mortis , sed sub alia quacumque causali conceperit. Nam si fideicommissarium viventi filio proponit, nonnè & nepoti (r) ?

CAPUT XI.

Militem haud censeri simplici fideicommisso hæredem in legitima gravasse.

Ecce iterum Crispinus , & est mihi sæpè vocandus , ad partes , ait Juvenalis ; Ego verius de milite , qui toties nos ad scænam revocat; ut jam morosus fiat : ita est , & hoc ex privilegio. Certe jure isto ferè omnes illigantur,ut filio , si non in totum , saltem partem à lege destinatam immunem reliquant (a) ; Aliàs est querela in promptu,vel totum testamentum discindere (b). Quota ista pars ? quartam jam pridem à Jurisconsultis diffinitum (c) , qua tuti,& securi frui , potiriè filii queant. Dubitatur de milite ; imò verò , velit ipse modo ; leges dabunt (d); sed an cum id non expresserit interpretatione juvetur. Illud dubium ; profectò , si haud veritum tacitè aliquid facere , cui datum expressè (e) , nec militi veritum. Vis majus robur? hoc age: præterit filium miles,hoc ipso privat legitima (f). An non magis privabit si fidei ejus commiserit, ut restituat ? sanè dixerit fortassè quispiam, cui boni humeri ; nos vero huic opinioni suas sibi res jubemus habere : præteritio militum pro exhæredatione habetur (g) ; Exhæredatus vero nihil habet , idcirco expressè videtur legitimam ademisse ; cæterum , cum potest, jure communi & miles censetur (h); hic maximè, ubi contra naturam, qua ea portio debita est (i) ; militem aliquid voluisse haud facilè inducar , ut credam. Plura possem ; sed & hoc excidit è linea, & est mihi ut verè fatear algà vilius, imò & à tergo monent.

Claudite jam rivos pueri, sat prata biberunt.

(c) *L. unica, §. sin autem, C.de cad. toll. l.fin. Cod. de necess. ser. hæred. inst. vel rubst.*
(d) *L. Lucius 85. ff. de hæred. instit.*
(e) *L. ex facto 43. ff. hoc tit.*
(f) *L.2. §. deindè, ff. de orig. jur.*
(g) *L. 1. §. si quis simpliciter , ff. de verb. oblig.*
(h) *L. penult. ff. de leg. 1. l.cum proponebatur 64. ff. de l. 2.*
(i) *L. si unum ex familia 77. §. si omissa , l. cum pater 79. §. cum imperfecta , ff. de legat. 2.*
(k) *L.1. ff. de con.& demonstr. l. omnia 32. in princ. ff. de legat.2.*
(l) *L. quotiens 9. in princ. ff. de hæred. inst.*
(m) *L. quæsitis 98. ff.de leg. 3. d.l.cum proponebatur.*
(n) *L. cum virum, Cod. de fideicom.*
(o) *L.9. §. tantundem ,ff. de hær. instit.*
(p) *L.2. quæ primum scrip.*
(q) *Arg. l. antiquit. ff. si pars hæred.*
(r) *L. penult. §. nam licet, Cod. de bon. patern.*
(a) *L. omnimodo 30. cum seqq. Cod. de inoff.*
(b) *L. quoniam 32. Cod. eod.*
(c) *§. igitur ult. inst. de inoff.*
(d) *L. fin. in princip. l.testamentum 29. l.de inoff. eod. dict. tit.*
(e) *L. cum quid 3. ff.si cert.pet. l.3. de leg.1.*
(f) *L. sicut certi, de milit. test. §. penult. instit. de exhæred. lib.*
(g) *Dict. §. penult.*
(h) *L. Centurio hoc tit.& l. quamquam 3. & l. in testamento 6. Cod. de milit. test.*
(i) *L. 1. Cod. de pœn. quæ lib.dam.cap.si pater, de testament. in 6.*

FIN. ME-

MEMORIAL,
Ó DISCURSO INFORMATIVO
JURIDICO HISTORICO POLITICO

de los Derechos, Honores, Preeminencias, y otras cosas, que se deben dár, y guardar á los Consejeros, Honorarios, y Jubilados;

y en particular si se les debe la pitanza que llaman

DE LA CANDELARIA:

DIRIGIDO

AL REY NUESTRO SEÑOR

por el Doctor Don Juan de Solorzano y Pereyra, Caballero del Orden de Santiago, de su Consejo Supremo de Castilla, del de las Indias, Junta de Guerra de ellas, y de la de Minas.

Parva sunt hæc , sed parva ista non contemnenda, Majores nostri hanc Rempublicam fecerunt.
Livius lib. 7.

AÑO DE M.DC.XLII.

Si-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

revertar ? trigemina est conditio , causalis, potestativa, mixta.

Primam fortuna , alteram honorati voluntas,postremam & hæc, & illa una adimplent (c): mortis conditio, causalis; tota pendet in fato,& hæc sola in hac substitutione apposita ex mente Papiniani explicanda ; ut nimirum tacitam eam *si sine liberis* conditionem sibi insitam celet; cæteras excludo: proniorem , propensioremque in eum , cui restitui oportet , testatorem illæ ostendunt : haud illa. Nec inculcandus hic Lucius , qui nisi eam prudenti consilio addidisset , nepotes haberet extrusos (d). Quid nos cum substitutione directa vulgari ? an fortassè , quia Principis indulgentia furioso facta ejusdem filii agnatione rumpitur (e) ? sed sibi Lucius hæredem dixit ; hic filio , qui simul ac ipse sibi potest inscribere hæredem, explicat se à paterni testamenti nexu, nodisque. Scribere vero vel necessarium suscipere hæredem pariare libet : ergo natus filius substitutionem à patre factam solvit & merito; non idem in Lucii-tabulis , à quibus ratio ea abhorret. Profectò dignus Papinianus laude, cui paterna soboles cordi ; non quia id ipse constituerit : interpretandi munus recte ille obeat (f) ; haud tamen quod purum est in conditionem vertat (g) : sed quia sublime ei ingenium : quo altè adeò parentum mentem penetravit , ut suspecta eorum in liberos affectione, pietateque iis à natura indita , voluntate quoque indagarit, norit, detexerit. Unde ipsomet jure , ipsa lege conditionem eam inesse appareat: si quidem lex jubeat fideicommissa ex voluntate pendere (h), & voluntas ea fuerit,ut liberis haud præferretur substitutus: attamen haud desino mirari, cui voluntas hæc innotuerit.

Scripto (i) ? In testamento ne verbum quidem , imò contrarium colligemus , purè quippe fideicommiserit (k); erige te ad exemplum: qui patronum hæredem instituerit , cum maximè vellet frattem , idque sciretur , neuter ad hæreditatem admittitur (l).

Conjectura (m)? conjectura inquit Accursius legitima est probatio , veluti testium , & id genus : Cujacius , ex manifesto signo quo ducitur , conjecturam dicit , quod circa Carinus probationibus mostrari defuncti voluntatem cupit (n). Cujuscemodi hic nullæ sunt. Vidimus itaque testamentum illius, qui cum institutioni conditionem inserere voluisse crederetur , nec inseruerit , penitus everti (o). Vidimus difficilia captu non scripta censeri; multò certè magis omninò non scripta (p). Sed verius est Papinianum ad conjecturas intendisse ingenii aciem iisque prorsus occurrisse ; siquidem quod plerumque accidit , certum est signum , & indè conjectura (q). Pietas vero parentis , quæ & quanta in illis pectoribus? qui se in pericula dare ; non dicam & in mortem? ut filiis non vita , sed facilis vita maneat, ultrò habent : hinc Papinianus voluntatem conjecit, & dictante natura ; quæ proprio sanguini extraneum in hæreditate præferri, indit haud credendum. Secus si pater substitutionem non sub conditione mortis , sed sub alia quacumque causali conceperit. Nam si fideicommissarium viventi filio proponit, nonnè & nepoti (r) ?

CAPUT XI.

Militem haud censeri simplici fideicommisso hæredem in legitima gravasse.

Ecce iterum Crispinus , & est mihi sæpè vocandus , ad partes , ait Juvenalis ; Ego verius de milite , qui toties nos ad scænam revocat; ut jam morosus fiat : ita est , & hoc ex privilegio. Certe jure isto ferè omnes illigantur,ut filio , si non in totum , saltem partem à lege destinatam immunem reliquant (a) ; Aliàs est querela in promptu,vel totum testamentum discindere (b). Quota ista pars ? quartam jam pridem à Jurisconsultis diffinitum (c) , qua tuti,& securi frui , potiriè filii queant. Dubitatur de milite ; imò verò , velit ipse modo ; leges dabunt (d); sed an cum id non expresserit interpretatione juvetur. Illud dubium ; profectò , si haud veritum tacitè aliquid facere , cui datum expressè (e) , nec militi veritum. Vis majus robur? hoc age: præterit filium miles,hoc ipso privat legitima (f). An non magis privabit si fidei ejus commiserit, ut restituat ? sanè dixerit fortassè quispiam, cui boni humeri ; nos vero huic opinioni suas sibi res jubemus habere : præteritio militum pro exhæredatione habetur (g) ; Exhæredatus vero nihil habet , idcirco expressè videtur legitimam ademisse ; cæterum , cum potest, jure communi & miles censetur (h); hic maximè, ubi contra naturam, qua ea portio debita est (i) ; militem aliquid voluisse haud facilè inducar , ut credam. Plura possem ; sed & hoc excidit è linea, & est mihi ut verè fatear algà vilius, imò & à tergo monent.

Claudite jam rivos pueri, sat prata biberunt.

(c) *L. unica, §. sin autem, C.de cad. toll. l.fin. Cod. de necess. ser. hæred. inst. vel rubst.*
(d) *L. Lucius 85. ff. de hæred. instit.*
(e) *L. ex facto 43. ff. hoc tit.*
(f) *L.2. §. deindè, ff. de orig. jur.*
(g) *L. 1. §. si quis simpliciter , ff. de verb. oblig.*
(h) *L. penult. ff. de leg. 1. l.cum proponebatur 64. ff. de l. 2.*
(i) *L. si unum ex familia 77. §. si omissa , l. cum pater 79. §. cum imperfecta , ff. de legat. 2.*
(k) *L.1. ff. de con.& demonstr. l. omnia 32. in princ. ff. de legat.2.*
(l) *L. quotiens 9. in princ. ff. de hæred. inst.*
(m) *L. quæsitis 98. ff.de leg. 3. d.l.cum proponebatur.*
(n) *L. cum virum, Cod. de fideicom.*
(o) *L.9. §. tantundem ,ff. de hær. instit.*
(p) *L.2. quæ primum scrip.*
(q) *Arg. l. antiquit. ff. si pars hæred.*
(r) *L. penult. §. nam licet, Cod. de bon. patern.*
(a) *L. omnimodo 30. cum seqq. Cod. de inoff.*
(b) *L. quoniam 32. Cod. eod.*
(c) *§. igitur ult. inst. de inoff.*
(d) *L. fin. in princip. l.testamentum 29. l.de inoff. eod. dict. tit.*
(e) *L. cum quid 3. ff.si cert.pet. l.3. de leg.1.*
(f) *L. sicut certi, de milit. test. §. penult. instit. de exhæred. lib.*
(g) *Dict. §. penult.*
(h) *L. Centurio hoc tit.& l. quamquam 3. & l. in testamento 6. Cod. de milit. test.*
(i) *L. 1. Cod. de pœn. quæ lib.dam.cap.si pater, de testament. in 6.*

FIN. ME-

MEMORIAL,
Ó DISCURSO INFORMATIVO
JURIDICO HISTORICO POLITICO

de los Derechos, Honores, Preeminencias, y otras cosas, que se deben dár, y guardar á los Consejeros, Honorarios, y Jubilados;

y en particular si se les debe la pitanza que llaman

DE LA CANDELARIA:

DIRIGIDO

AL REY NUESTRO SEÑOR

por el Doctor Don Juan de Solorzano y Pereyra, Caballero del Orden de Santiago, de su Consejo Supremo de Castilla, del de las Indias, Junta de Guerra de ellas, y de la de Minas.

Parva sunt hæc , sed parva ista non contemnenda, Majores nostri hanc Rempublicam fecerunt.
Livius lib. 7.

AÑO DE M.DC.XLII.

Si-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Sidonius Apollinar. lib. 8. epist. 10.

Moris est eloquentibus viris, ingeniorum facultatem negotiorum probare difficultatibus, & illic stylum peritum, quasi quemdam fœcundi pectoris vomerem figere, ubi materiæ sterilis argumentum, velut arida cespitis macri gleba jejunat. Scaturit mundus similibus exemplis.

Vopiscus in Aureliano.

Curiositas nihil recusat.

Plin. Jun. lib. 6. epist. 9.

Habet hoc solicitudo, quod omnia necessaria putat.

Idem lib. 3. epist. 1.

Nam juvenes adhuc confusa quædam, & quasi turbata non indicent, senibus placida omnia, & ordinata conveniunt, quibus industria sera turpis ambitio est.

Sidon. lib. 4. epist. 4.

Modò tempus est seria legi, seria scribi, deque perpetua vita potius quàm memoria cogitari, nimiumque meminisse, nostra post mortem non opuscula, sed opera pensanda.

SUMA POR MAYOR
DE LOS PUNTOS PRINCIPALES
que se tratan en este Discurso.

PUNTO PRIMERO.

ESTudios, grados, y años de lectura del Autor en la Universidad de Salamanca, y Catedras que tuvo, y llevó á grandes Opositores, y lo que debe estimarlo, *ex num.* 1. *ad* 9.

PUNTO II.

PRofesar en tal ministerio es de gran estimacion, y se puede contar por servicio, y mas haviendo tenido tan ilustres Oyentes, los quales, aunque sean buenos, se mejoran con la enseñanza. Prueba-se la gloria que de esto resulta, *ex num.* 9. *ad* 17.

PUNTO III.

SErvicios del Autor en las Indias, á donde pasó por Oídor de Lima: Libros que se le mandaron escribir, y ha impreso del derecho, y gobierno de ellas, y su estimacion. Y que la acrecienta el haberlos escrito sin faltar nunca á las ocupaciones ordinarias, y extraordinarias de sus cargos, y oficios, *ex num.* 17. *ad* 34.

PUNTO IV.

APrabacion que del Autor hicieron los Virreyes. Carta en que manifestó la suya el Marqués de Montesclaros. Aprecio que se debe hacer de tales aprobaciones, *ex n.* 34. *ad* 43.

PUNTO V.

COmo fue llamado á servir en España: Plazas que en ella se le han dado, y que las tiene en mas, porque han sido ganadas dedo á dedo, y por grados, sin haver pretendido alguna ambiciosamente, *ex n.* 43. *ad* 58.

PUNTO VI.

MErced que el año de 1633. se le hizo de Plaza de Fiscal del Supremo Consejo de Castilla con preheminencias de Consejero, y que se escusó de aceptarla, por hallarse achacoso de los oídos. Tratase de este impedimento, y quándo llega á ser del todo exclusivo de los Magistrados. Y de lo que exceden los que aceptan oficios, de que no pueden dár buena cuenta, *ex num.* 58. *ad* 72.

PUNTO VII.

QUE conformandose con su suerte, y para enderezarla como mejor pudo, cosa en que tienen gran mano los Reyes, suplicó se le hiciese merced de Plaza Honoraria, y Jubilada del Consejo, de cuya autoridad se dice algo. Y mas de quán honestas, y debidas son estas Jubilaciones á los que han servido bien, aunque hay pocos que las apetezcan; y apuntanse las comodidades, y consuelos de la vida quieta, y retirada, y exemplos de algunos que la desearon, y consiguieron, *ex num.* 72. *ad* 99.

PUNTO VIII.

COmo V. M. hizo al Autor la merced que le suplicó, aventajandola con mandarle, que no se escusase por ahora de servir la Plaza del de Indias, y honrandole sobre sus meritos con las palabras de su Real Decreto, las quales, y el Titulo que se le despachó de esta merced, se ponen á la letra, *ex num.* 99. *ad* 105.

PUNTO IX.

HOnor, quán gran bien es, quán debido á las letras, quánto sube de punto, concedido por los Reyes, por el examen que hacen para concederle. De que nace tenerse por sacrilegio dudar de los meritos del honrado. Y que aun se aventaja quando se consigue á fuerza de ellos, y en remuneracion de servicios, *ex num.* 105. *ad* 117.

PUNTO X.

QUE algunos no han hecho el concepto, y aprecio debido de la merced de esta Plaza, por parecerles solo titular, y sin exercicio. Y que esto ha dado ocasion al Autor para descubrir en este discurso los honores, y comodidades de ella. Y que á todos es lícito defender los que les pertenecen. Y mas quando (como en este) en esta defensa se encierra tambien la de la grandeza del Príncipe que los concede, *ex num.* 117. *ad* 131.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

PUNTO XI.

COmo los Príncipes Soberanos son fuente de la jurisdicción, Tribunales, Magistrados, Dignidades, y Oficios de sus estados, salarios, honores, preheminencias, y comodidades de ellos, y los muchos que se han ido creando en varios tiempos, y en varias Naciones, y los Titulos Honorificos que se les han dado, y variacion que en ellos han hecho los mismos tiempos, *ex num.* 131. *ad* 141.

PUNTO XII.

COmo demás de los Magistrados, y Ministros Actuales, se fueron introduciendo otros, que llamaron *Honorarios*, *y Vacantes*, *Adscriptos*, *Adscripticios*, *y Adlectos*, *Cinctos*, *y Discinctos*. Traense infinitos textos, y lugares que de ellos tratan, y en qué se diferenciaban. Las causas de estos nombres. Y en particular, qué era lo que llamaban *Cingulo*, *ex numero* 141. *ad* 162.

PUNTO XIII.

POnense á la letra tres Varias, ó Formulas de Casiodoro muy elegantes, en que trata de este genero de Plazas, Honorarias, Vacantes, y Jubiladas, *ex numer.* 162. *ad* 165.

PUNTO XIV.

REferense algunos Varones insignes que han tenido Plazas Honorarias. Declaranse con cuidado unos versos de Ausonio Gallo. Y quiénes se llamaban antiguamente *Exsenatores*, *Exconsules*, *Exquestores*, &c. *ex num.* 165. *ad* 171.

PUNTO XV.

HOnor verdadero quál es. Varias difiniciones, y significaciones del Honor, segun las varias causas de que se origina. Tratase del que se debe á los Magistrados, y se les ha guardado siempre en todas Naciones, y con quán justa causa. Que por esto aun el mismo Magistrado se suele llamar *Honor*, y se tiene por sacrilegio no se le dár. Y que deben mirar, y volver por él, aunque en esto no han de proceder ambiciosa, ni soberviamente. Y que el mismo Príncipe debe preciarse de que sean honrados, *ex num.* 171. *ad* 187.

PUNTO XVI.

QUE los Consejeros Honorarios, y Jubilados gozan regularmente de todos los Honores, y preheminencias que los Actuales, y les compete el nombre de *Ilustres*. Declaranse muchas leyes. Tratase de los Titulos abusivos, Obispos Titulares, Consules suffectos, y Ministros subrogados, *ex num.* 187. *ad* 194.

PUNTO XVII.

QUE no deben perder la estimacion estas Plazas por carecer del exercicio, antes con eso se les quita lo que suelen tener de penoso. Ponderanse los nombres *Honos*, y *Onus*, su alusion, y paronomasia, *ex num.* 194. *ad* 205.

PUNTO XVIII.

COnfiesase, que los Honorarios, aunque primeros en tiempo, eran, y deben ser precedidos por los Actuales, ó Administrantes, como tambien los Supernumerarios por los Numerarios, si el Príncipe no declara lo contrario, *ex num.* 205. *ad* 213.

PUNTO XIX.

DIcese lo contrario en los Jubilados despues de haver servido, y en premio de ello, que estos conservan su precedencia en memoria de su Dignidad, cuyo caracter les dura lo que la vida. Traense para ello muchos textos, exemplos, y autoridades. Y tratase de los Titulos que renuncian en vida sus Estados, ó feudos; y la razon que hay para llamarse perpetuos los oficios concedidos á beneplacito de los Reyes, *ex num.* 213. *ad* 229.

PUNTO XX.

QUE en la Plaza del Autor no recibe esto duda, por estár asi declarado, y haversele dado con precedencia á todos los que juraron el mismo dia. Y la gran estimacion que hace de esto, ponderando algunos buenos lugares para ello, *ex num.* 229. *ad* 233.

PUNTO XXI.

POnense en cuestion, si á los Consejeros Honorarios les pertenecen algunas comodidades pecuniarias. Resuelvese que no, dando la razon de dudar, y de decidir. Pero que los Jubilados no tienen duda que

que las gozan, y los salarios por entero, como los que se ausentan con licencia. Dase la razon de diferencia entre unos, y otros, y explicanse muchos Textos, y traense muchos exemplos, *ex num.* 233. *ad* 248.

PUNTO XXII.

REferense, y ilustranse las razones que hay para conservar los salarios á los Jubilados por edad, ó por enfermedad. Y quán debido es este premio, y descanso á los que han trabajado. Y que le pidan, y apetezcan los que no se hallan con fuerzas para servir, y lucir, como antes solian, *ex num.* 248. *ad* 254.

PUNTO XXIII.

DE qué édad se escusaban en Roma los Senadores, y en quál se puede uno tener por viejo regularmente. Señalase la de sesenta años. Referense los trabajos que la vejéz trae consigo, y por qué á los Sexagenarios los llamaban *Depontanos*, y á los Jubilados *Rudedonatos*; y las Naciones que mataban á los viejos por juzgarlos por embarazosos, *ex num.* 254. *ad* 270.

PUNTO XXIV.

QUE la jubilacion es premio, y remuneracion de servicios, y consuelo de los trabajos, en que, ó por vejéz, ó por enfermedad se hallan los Jubilados; y que todo esto, y lo que mas es, la grandeza del Principe, que nunca quita, ni revoca lo una vez dado, faltará si no se les continúan los salarios, propinas, y emolumentos, *ex num.* 270. *ad* 274.

PUNTO XXV.

QUE si al Autor no se le mandaron dár los de la Plaza de Consejero de Castilla, fue por ahora, por que se le conservan los de las Indias, y dos salarios no se dán regularmente. Y haviendo de ser uno, pareció justo que fuese de la que se le mandaba exercer, y servir. Y que es llano, y conforme á su Titulo, que en queriendo gozar de la jubilacion, se le debe, y ha de mudar á la Nomina de los del Consejo de Castilla, *ex num.* 274. *ad* 288.

PUNTO XXVI.

LOS Honorarios, y Jubilados conservaban la veneracion, y aclamacion, que los pueblos hacian á los Magistrados quando salian en público: explicanse muchos textos, y lugares que tratan de estas aclamaciones, *ex num.* 288. *ad* 295.

PUNTO XXVII.

QUE asimismo conservan las insignias correspondientes al cargo. Refierense muchas de ellas; y en particular la de los Carpentos, ó Coches que se permitian á los Magistrados, y los textos que de ella tratan, y infierese á la Pragmática de los Coches. Y si los Doctores, solo por serlo, pueden traerlos, *ex num.* 265. *ad* 308.

PUNTO XXVIII.

QUE tambien gozan del lugar que se debe á los Magistrados, ó Consejeros Actuales, en los Tribunales, y Consistorios, aun quando ván á ellos como reos, ó litigantes. Tratase del Honor de estos lugares. Asiento de los Nobles en los Estrados. Y que los Jubilados no solo conservan el lugar, y antiguedad que tenian quando jubilaron, sino ván ganando otros, y que á no ser asi, se pudieran llamar *Incitos*, y qué significa este vocablo, *ex num.* 308. *ad* 316.

PUNTO XXIX.

QUé gozan de entrar á besar la Real mano quando se admiten á este favor los Consejos. Dícese quan grande es, y qué origen tuvo, y de la adoracion de la Purpura, hincar la rodilla, y otras ceremonias semejantes. Y que la de besar el pie solo se conserva en los Papas, y las que usan, y como los Reyes de Castilla, *ex num.* 316. *ad* 329.

PUNTO XXX.

QUé se les debe el Honor de la interesencia, y concurrencia con los demás Consejeros en las Procesiones, Espectáculos, y Fiestas Teatrales, y Representaciones, y en las Comidas, y Banquetes de las Pasquas, que se dán por los Presidentes. Y pruebase todo con buenos Autores, *ex num.* 329. *ad* 342.

PUNTO XXXI.

QUé se les deben los Nombres, y Titulos Honorificos, con que suelen ser nombrados los Consejeros Actuales del Supremo Consejo. Refierense, y glosanse muchos. Y en particular el de Senadores, y el de Señores, y de dónde se de-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN

rivó. Y que deben ser llamados *Señores* en presencia, y en ausencia, *ex num.* 342. *ad* 375.

PUNTO XXXII.

DE la inmunidad que deben gozar en tributos reales, y personales, sisas, y derramas, tutelas, guardas, y rondas de las Ciudades, y sus Puertas en tiempo de peste, ó de guerra. Y por qué causas se les conceden, y quándo cesan, y de la Patria potestad, servicios de las Curias, y de las muchas cargas, y gastos que en Roma tenian sobre sí, y sus haciendas los Senadores, *ex num.* 375. *ad* 415.

PUNTO XXXIII.

QUé comodidades pecuniarias, ó lucrativas pueden pretender los Consejeros Honorarios, y mucho mas los Jubilados. Tratase de las Casas de aposento, elecciones, y socorros extraordinarios, fiades, remates, portes, annonas, riego de sus puertas, y otros utensilios, que pertenecen á Honores, y del salario que se solia llamar *Cellarienze* en tiempo de los Romanos, *ex num.* 415. *ad* 458.

PUNTO XXXIV.

DE la Pitanza de la Candelaria, origen, y causa de ella, y que entra en nombre de Honores, y no de salarios, ni emolumentos. Traense muchas, y eficaces razones, autoridades, y exemplos para probarlo. Y por ser este el punto mas controverso, se ha puesto en tratarle, y se debe poner en leerle mayor cuydado, *ex num.* 458. *ad* 486.

PUNTO XXXV.

COncluyese este discurso, librandole de la objecion de dilatado, ó prolijo, y que la grandeza de V. M. pide, que siempre deba desear, y mandar, que sus Mercedes, y Honores tengan muy colmados efectos. Traense para esto algunos buenos lugares, *ex num.* 486. *ad* 489.

DIS-

DISCURSO

SOBRE LOS DERECHOS, HONORES, preeminencias, y otras cosas, que se deben dár y guardar á los Consejeros Honorarios y Jubilados.

SEÑOR.

EL Doctor Don Juan de Solorzano Pereyra, Cavallero del Orden de Santiago, del Consejo de V. M. y del de las Indias, Junta de Guerra de ellas, y de la de Minas: Digo, que há mas de quarenta y dos años que sirvo á V. M.
1 Los * doce primeros leyendo, y profesando ambos derechos en la insigne Universidad de
2 Salamanca, contada * con razon entre las mayores del Orbe por Clemente V. Romano Pontifice en la *Clem. 1. de Magist. ibi: In Salmantino per Hispaniæ Prælatos*, y puesta como por idéa ó dechado, á que se deben ajustar todas, por Lucio Marineo Siculo, *lib. 2. rer. Hisp.* Antonio Posevino, *lib. 1. Biblioth. cap. 5. fol.* 3. y Midendorpio *de Academiis totius Orbis part. 1.* No menos dignamente que la * Alexandrina, de quien refieren Galeno, y Ammiano Marcelino, haber tenido tan grande estimacion en su tiempo: *Ut Medicis ad commendandam artis auctoritatem sufficeret, si dicerent, se Alexandria eruditos: tanta erat loci*
4 *dignitas, & æstimatio:* ó que la de * Roma, á quien Sidonio Apolinar, *lib. 1. epist. 6.* y Casiodoro, *lib. 4. var. epist. 6.* llaman: *Eloquentiæ fœcundam matrem, legum domicilium, gymnasium literarum, curiam dignitatum, virtutumque omnium latissimum templum.*

Donde á fuerza de estudios y lucimientos, sin otro favor humano,

Nulla speciosa est victoria, quam virtute vincere,

5 consegui * todos sus grados, y Cátedras en edad tan temprana, que pude decir con Ovidio, *lib. 4. de Tristibus, Eleg. 9.*

Carmina cùm primùm populo iuvenilia dedi,
Barba resecta mihi bisve, quaterve fuit.

ó con Pindaro, *Ode 4. Olymp. ex traduct. Sadorii.*

—Annos prævenions labor,
Conspergit interdum virentem
Canicie celeri juventam.

ó con Persio *Satyra 4.*

Scilicet ingenium, & rerum prudentia velox
Ante pilos venit.

6 Y llevando algunas, con mucha gloria, * á tan grandes Opositores, que aun me la pudiera dár solo haverselas competido, como Aiax Telamonio lo dixo de Ulyses, en la contienda que tuvieron sobre las armas de Aquiles, apud Ovid, *lib. 13. Metamorph.*

Ipse tulit pretium jam nunc certamine bujus,
Quod cum victus erit, mecum certasse feretur.

Aqueloo vencido en la lucha por Hercules, apud eumdem Ovid. *lib. 6.*

—Nec tam
Turpe fuit vinci, quàm contendisse decorum est,
Magnaque dat nobis tantus certasse victor.

y Virgilio, *lib. 10. Æneid.* hablando de Turno, muerto á manos de Eneas:

Hoc tamen infelix miseram solabere mortem
ÆNEÆ Magni dextra cadis.

donde los Padres Luis de la Cerda, y Jacobo Pontano sus Comentadores traen otros muchos lugares para el intento.

Y huvo alguno de estos Opositores, * que 7
no se dedignó de confesar, y embidiar estos triunfos; aun despues de verse eminente en la Purpura, y ilustrisimo en haver llegado á tener en sus manos el Clavo, ó Governalle de la Capitana Real de esta gran Monarquia de España, en la Presidencia de su Consejo Supremo.

Cosa que debo estimar, * y estimo mu- 8
cho, pues Plinio Junior llegó casi á desvanecerse de haver concurrido con Cornelio Tacito, y que teniendolos por iguales, se tratase de los estudios del uno, quando se trataba de los del otro, como lo confiesa *lib. 7. epist.* 20. diciendo: *Quo magis gaudeo, quod si quis de studiis nostris unà nominamur, quòd de te loquentibus statim occurro, & tot vinculis nos studia, mores fama suprema denique hominum judicia constringant:* & *lib. 9. epist. 23.* ibi: *Exprimere verbis non possum, quàm sit jucundum mihi, quòd nomina nostra, quasi literarum propria, non humanum literis reddantur: quòd utrique nostrum his etiam ex studiis notus, quibus alteri ignotus est, &c.*

No pongo sin causa estos años, y ocupacion de lectura, en * numero de servicios, 9
pues la Sagrada Escritura la coloca entre las pa-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

rivó. Y que deben ser llamados *Señores* en presencia, y en ausencia, *ex num.* 342. *ad* 375.

PUNTO XXXII.

DE la inmunidad que deben gozar en tributos reales, y personales, sisas, y derramas, tutelas, guardas, y rondas de las Ciudades, y sus Puertas en tiempo de peste, ó de guerra. Y por qué causas se les conceden, y quándo cesan, y de la Patria potestad, servicios de las Curias, y de las muchas cargas, y gastos que en Roma tenian sobre sí, y sus haciendas los Senadores, *ex num.* 375. *ad* 415.

PUNTO XXXIII.

QUé comodidades pecuniarias, ó lucrativas pueden pretender los Consejeros Honorarios, y mucho mas los Jubilados. Tratase de las Casas de aposento, elecciones, y socorros extraordinarios, fiades, remates, portes, annonas, riego de sus puertas, y otros utensilios, que pertenecen á Honores, y del salario que se solia llamar *Cellarienze* en tiempo de los Romanos, *ex num.* 415. *ad* 458.

PUNTO XXXIV.

DE la Pitanza de la Candelaria, origen, y causa de ella, y que entra en nombre de Honores, y no de salarios, ni emolumentos. Traense muchas, y eficaces razones, autoridades, y exemplos para probarlo. Y por ser este el punto mas controverso, se ha puesto en tratarle, y se debe poner en leerle mayor cuydado, *ex num.* 458. *ad* 486.

PUNTO XXXV.

COncluyese este discurso, librandole de la objecion de dilatado, ó prolijo, y que la grandeza de V. M. pide, que siempre deba desear, y mandar, que sus Mercedes, y Honores tengan muy colmados efectos. Traense para esto algunos buenos lugares, *ex num.* 486. *ad* 489.

DIS-

DISCURSO

SOBRE LOS DERECHOS, HONORES, preeminencias, y otras cosas, que se deben dár y guardar á los Consejeros Honorarios y Jubilados.

SEÑOR.

EL Doctor Don Juan de Solorzano Pereyra, Cavallero del Orden de Santiago, del Consejo de V. M. y del de las Indias, Junta de Guerra de ellas, y de la de Minas: Digo, que há mas de quarenta y dos años que sirvo á V. M.
1 Los * doce primeros leyendo, y profesando ambos derechos en la insigne Universidad de
2 Salamanca, contada * con razon entre las mayores del Orbe por Clemente V. Romano Pontifice en la *Clem. 1. de Magist. ibi: In Salmantino per Hispaniæ Prælatos*, y puesta como por idéa ó dechado, á que se deben ajustar todas, por Lucio Marineo Siculo, *lib. 2. rer. Hisp.* Antonio Posevino, *lib. 1. Biblioth. cap. 5. fol.* 3. y Midendorpio *de Academiis totius Orbis part. 1.* No menos dignamente que la * Alexandrina, de quien refieren Galeno, y Ammiano Marcelino, haber tenido tan grande estimacion en su tiempo: *Ut Medicis ad commendandam artis auctoritatem sufficeret, si dicerent, se Alexandria eruditos: tanta erat loci*
4 *dignitas, & æstimatio:* ó que la de * Roma, á quien Sidonio Apolinar, *lib. 1. epist. 6.* y Casiodoro, *lib. 4. var. epist. 6.* llaman: *Eloquentiæ fœcundam matrem, legum domicilium, gymnasium literarum, curiam dignitatum, virtutumque omnium latissimum templum.*

Donde á fuerza de estudios y lucimientos, sin otro favor humano,

Nulla speciosa est victoria, quam virtute vincere,

5 consegui * todos sus grados, y Cátedras en edad tan temprana, que pude decir con Ovidio, *lib. 4. de Tristibus, Eleg. 9.*

Carmina cùm primùm populo iuvenilia dedi,
Barba resecta mihi bisve, quaterve fuit.

ó con Pindaro, *Ode 4. Olymp. ex traduct. Sadorii.*

—Annos prævenions labor,
Conspergit interdum virentem
Canicie celeri juventam.

ó con Persio *Satyra 4.*

Scilicet ingenium, & rerum prudentia velox
Ante pilos venit.

6 Y llevando algunas, con mucha gloria, * á tan grandes Opositores, que aun me la pudiera dár solo haverselas competido, como Aiax Telamonio lo dixo de Ulyses, en la contienda que tuvieron sobre las armas de Aquiles, apud Ovid, *lib. 13. Metamorph.*

Ipse tulit pretium jam nunc certamine bujus,
Quod cum victus erit, mecum certasse feretur.

Aqueloo vencido en la lucha por Hercules, apud eumdem Ovid. *lib. 6.*

—Nec tam
Turpe fuit vinci, quàm contendisse decorum est,
Magnaque dat nobis tantus certasse victor.

y Virgilio, *lib. 10. Æneid.* hablando de Turno, muerto á manos de Eneas:

Hoc tamen infelix miseram solabere mortem
ÆNEÆ Magni dextra cadis.

donde los Padres Luis de la Cerda, y Jacobo Pontano sus Comentadores traen otros muchos lugares para el intento.

Y huvo alguno de estos Opositores, * que 7
no se dedignó de confesar, y embidiar estos triunfos; aun despues de verse eminente en la Purpura, y ilustrisimo en haver llegado á tener en sus manos el Clavo, ó Governalle de la Capitana Real de esta gran Monarquia de España, en la Presidencia de su Consejo Supremo.

Cosa que debo estimar, * y estimo mu- 8
cho, pues Plinio Junior llegó casi á desvanecerse de haver concurrido con Cornelio Tacito, y que teniendolos por iguales, se tratase de los estudios del uno, quando se trataba de los del otro, como lo confiesa *lib. 7. epist.* 20. diciendo: *Quo magis gaudeo, quod si quis de studiis nostris unà nominamur, quòd de te loquentibus statim occurro, & tot vinculis nos studia, mores fama suprema denique hominum judicia constringant:* & *lib. 9. epist. 23.* ibi: *Exprimere verbis non possum, quàm sit jucundum mihi, quòd nomina nostra, quasi literarum propria, non humanum literis reddantur: quòd utrique nostrum his etiam ex studiis notus, quibus alteri ignotus est, &c.*

No pongo sin causa estos años, y ocupacion de lectura, en * numero de servicios, 9
pues la Sagrada Escritura la coloca entre las pa-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Estrellas, *Daniel 12. vers. 3. Qui autem docti fuerint, fulgebunt quasi splendor firmamenti: & quid ad justitiam eruditi multos, quasi stellæ in perpetuas æternitates.* Y aunque Agripina dió en rostro á Seneca con ella, y llamó *Profesoria* su lengua, como lo refiere Cornelio Tacito, *lib. 13. Ann.* mucho mas cierto es, que puede honrar qualquier dignidad, segun lo reconoce el mismo Tacito, *lib. 2. Ann.* diciendo: *Professione publica dignitatem omnem ornari, non destrui.* Y mejor Seneca, quando enseña, que no es menos util en la Republica, que la de los Magistrados: *Neque enim solum Reipublicæ prodest, qui candidatos extrahit, & tuetur reos, & de pace, belloque censet: sed qui juventutem exhortatur, qui in tanta bonorum præceptorum inopia, virtute instruit animos, in privato publicum negotium agit.* Y conduce lo de Casiod. *lib. 6. epist. 6. Reverendum honorem sumit, quisquis Magistri nomen acceperit, quia hoc vocabulum semper de peritia venit. Et in nomine cognoscitur quid sit de moribus æstimandum.*

10 Y asi siempre fueron * deseados, estimados, y apremiados por los Principes bien entendidos, los Profesores de estas, y otras sciencias, y Artes liberales en sus Escuelas, como consta de la *l. 1. 6.* y todo el *tit. C. de Professor. & Med. & de Professor. qui in urbe Constantinop. l. 8. & 9. tit. fin. l. 3. tit. 10. part. 2. l. 8. & 9. tit. 7. lib. 9. Recop. Novella Leonis Imperatoris*, ibi: *Utinam meis temporibus eveniant, stipendia militum in Doctores Artium absumi*; Symaco, que dice, que el estimar, y premiar este genero de servicios engendra las artes, y es indicio de que la República anda florida, *lib. 1. epist. 73. Scis enim bonas artes honore nutriri, atque hoc specimen esse florentis Reipublicæ, ut disciplinarum Professoribus præmia opulenta pendantur:* con otros innumerables lugares, y exemplos que junta largamente Pet. Greg. *lib. 17. de Repub. cap. 1. num. 6. & lib. 18. per tot.* maxime *cap. 4. & 7.* Simancas, Bobadilla, Egidio Romano, Ernesto Cothman, Ioan. Choquier, Anton. Gomez, Graciano, Rebufo, Oratio Lucano, Pedro Fabro, Osvaldo, Tesauro, y otros que refiere novisimamente Don Francisco de Amaya, meritisimo Oidor que fue de Valladolid, *in d. l. 6. C. de Professor. & Medic.* Francisco Zipeo *de Judic. & Magistr. lib. 3. cap. 3.* y Laurencio Beyerlinc. *in novissimo Theatro vitæ humanæ, littera A. pag. 39. & seqq. & littera D. pag. 401. & 413.*

A los quales se puede añadir * la varia
11 de Casiod. *lib. 9. epist. 21.* donde escribiendo al Senado Romano, debaxo de la persona del Rey Athalarico, trata, y exorna con elegancia este punto; y entre las demás utilidades de semejante servicio, pone por digna de particular advertencia, que produce Consejeros para el Senado, y fecundos ingenios para el Palacio: *Unde & generi vestro crescit ornatus, & cœtui provenit assidua lectione consilium. Per quos & honesti mores proveniunt, & Palatio nostro fœcunda nutriuntur ingenia.*

Palabras * que me alientan á tener en mas 12
lo que serví, y merecí en el ministerio que he referido, pues tuve suerte, que como del Cavallo Troyano en armas, saliesen de mis lecciones, y generales en letras tan lucidos Oyentes, que han podido, y merecido de muchos años á esta parte ocupar, y ilustrar las Cátedras, Chancillerias, Consejos, Iglesias, y puestos mas superiores, y autorizados de España, y arrimar el ombro á su mayor peso. Con que me hallo igualmente ufano * que Au- 13
sonio Gallo, de haber tenido por discipulo al Emperador Graciano, de quien dixo el Autor incierto de aquel su Epicedio:

Aures & Augusti Palatia justrat audire,
Augustam subolem Grammaticus docui.
Mox etiam Rethor. Nec enim fiducia nobis
Vana, aut non solidi gloria judicii.
Cedo tamen fuerint fama potiore Magistri,
Dum nulli fuerit discipulus melior.

Y aunque los Oyentes por sí hayan sido, y sean tales, que deban lo mas de sus estudios, y medras á su buen natural, no es posible * negar, que éste se mejora mucho con 14
la enseñanza, como lo confeso Aquilio Regulo en la donacion remuneratoria, que por este respeto hizo á Nicostrato su Maestro, referida por nuestro celebre Jurisconsulto Papiniano *in leg. Aquilius Regulus 27. D. de donation.* ibi: *Quoniam & cum patre meo semper fuisti, & me eloquentia & diligentia tua meliorem reddidisti, dono, & permitto tibi habitare in illo cœnaculo, eoque uti.* Y hablando de los libros, que son Maestros mudos, el Jurisconsulto Julio Paulo *in l. penult. D. ad exhibend.* ibi: *Sua interesse illos, aut illos libros sibi exhiberi: cum si eos legisset, doctior & melior futurus esset.* Y mejor que todos * el 15
Prudente, y aunque sin letras doctisimo Cominco, *en el lib. 10. de su historia del Rey Luis XI. de Francia*, donde dice: *Doctrina vel meliores reddit homines, vel deteriores, pro cujusque ingenio, atque natura. Sed tamen verisimilius est, aliquem ea fieri meliorem. Ac istud quidem usu compertum habeo: multos enim novi, quos à pravis & illaudatis consiliis eruditio sola retraxit.*

A que alude * Casiod. *lib. 3. epist. 33.* di- 16
ciendo: *Gloriosa est denique scientia literarum; quia quod primum est in homine, mores purgat: quod secundum, verborum gratiam subministrat: ita utrôque beneficio mirabiliter ornat, & tacitos & loquentes:* lib. 9. epist. 7. ibi: *Doctrina siquidem, quos ab imperitis discernit, sapientibus amica societate conjungit, cui per facile est ornare generosum, quæ etiam ex obscuro nobilem facit.* Et iterum lib. 10. epist. 3. *Accessit his bonis desiderabilis eruditio literarum, quæ naturam laudabilem eximiè reddit ornatam. Ibi prudens invenit, unde sapientior fiat: ibi bellator reperit, unde animi virtute roboretur. Inde Princeps accipit, quemadmodum populos sub æqualitate componat.*

Sa-

17 Sali * de Salamanca por fin el año de 1609. provcido por Oidor de la Real Audiencia de Lima, en el Perú, por la Magestad del Señor Rey Don Felipe III. Padre de V. M. que está en gloria, á Consulta del Real Consejo de las Indias, cuyo Presidente á la sazon era el Conde de Lemos Don Pedro de Castro, sin haverse tratado por mi de pretension semejante. El qual me animó, y aun puedo decir obligó á que la aceptase, diciendo era del Real servicio que yo fuese á hacerme capáz de las materias de aquel Nuevo Orbe, especialmente de las tocantes á Justicia, y Gobierno, y recopilacion de sus cédulas, y ordenanzas, porque se fiaba que mis letras, y pluma las darian el punto, y claridad que se
18 deseaba, y procuraba, á imitacion * de las noticias, relaciones, y descripciones que en tiempos antiguos solian pedir los Emperadores Romanos de las Provincias, aun no tan remotas, que llegaron á tener debaxo de su dominio, de que trata Prisciano en el *principio de su Cosmografia*, Philip. Bergomens. *in supplem. Chron. lib. 7.* Casaneo *in Catal. glor. mund. part. 12. cons. 10.* Simon Majolo *1. tom. dier. Canicul. colloq. 10. pag. 262. & 266. & colloq. 16. de Insulis, pag. 342.* Y mas largamente Alciato, y Guido Pancirolo en los doctos Comentarios que hicieron á esras noticias, y yo en mi primer tomo *de Indiar. jur. lib. 1. cap. 7. num. 17. & seqq.*

19 Y prometióme, * que dispuestos estos trabajos se me haria merced de traerme al Supremo Consejo de las Indias, para que en el se censurasen, y perfeccionasen con mi asistencia, sobre que se me despacharon las Reales Cédulas que andan Impresas al principio del dicho primer tomo; lo qual se me vino á cumplir, aunque tarde, dexandome detenido, ó olvidado en aquella ocupacion, ó destierro, diez y ocho años, en los quales por acá se acreditaron, y aventajaron mucho otros concurrentes, y oyentes mios, que tuvieron suerte de comenzar á servir mas cerca de la
20 vista, y presencia Real, * que es la que vivifica las medras, y lucimientos, pudiendo al contrario darlos por muertos, quien olvidado, ó ausente los solicita, como con elegancia lo dexó advertido Casiodoro *lib. 5. epist. 25.* diciendo en persona del Rey Teodorico: *Quamvis munificentia nostra sit omnibus ubique gratissima, multò tamen acceptiora credimus, quæ nostri præsentia conferuntur. Quia majora de conspectu Principis populi sumunt, quam de largitate beneficia consequuntur. Nam penè similis est mortuo, qui à suo Dominante nescitur: nec sub aliquo honore vivit, quem Regis sui notitia non defendit.*

Cumplí lo mejor que pude lo que se me
21 ordenó, como V. M. lo habrá visto * por los libros que yá andan impresos debaxo de su Real nombre, y proteccion, despues de haverse censurado, y calificado repetidamente por Varones doctisimos. Y no quiero detenerme en referir los elogios con que los citan muchos Autores naturales, y estraños que los alegan, porque fuera dilatar mucho este papel, y salir del compás de la modestia que he profesado.

Aunque tambien * Plinio Junior fue su- 22
mamente alabado de ella, y no le pareció que excedía quando citaba en su abono testimonios agenos: antes dice, y protesta, *lib. 9. epist. 23.* que recibia en ello mucho gozo, y contento: *Ego vero & gaudeo, & gaudere me dico: neque enim vereor, ne jactantior videar, cum de me alterum judicium, non meum profero.*

Y Ovid. * *lib. 15. Metamorph. in fin.* no 23
aguardó á que otros le celebrasen aquella obra, ni le prometiesen por ella la eternidad de su nombre: antes él mismo, juzgando por cierto que la dexaba alli vinculada, se atrevió á decir de sí proprio:

Jamque opus exegi, quod nec Jovis ira, nec ignes,
Nec poterit ferrum, nec edax abolere vetustas.
Cùm volet illa dies, quæ nihil nisi corporis hujus
Jus habet, incerti spatium mihi finiat ævi.
Parte tamen meliore mei super alta perennis
Astra ferar, nomènque erit indelebile nostrum,
Quàque patet domitis Romana potentia terris,
Ore legar populi, perque omnia secula fama,
Si quid habent veri Vatum præsagia, vivam.

en que siguió los pasos de Virgilio, Oracio, Estacio, Lucano, Propercio, y otros, que en el fin de sus obras se prometieron lo mismo: aunque Julio Escaligero, *lib. 5. Poetica, cap. 7.* en Virgilio, y Estacio reconoce alguna modestia, y á los demas nota de arrogancia, y sobervia.

Porque * lo mas seguro es remitir en esta 24
parte nuestro juicio al agenо, y aspirar solo á que la posteridad apruebe siquiera los buenos deseos, como Plinio Julio lo dixo de sí, *lib. 9. epist. 14. Posteris an aliqua cura nostri, nescio. Nos certè meremur, ut sit aliqua, non dico ingenio, id enim superbum, sed studio, sed labore, & reverentia posterum.*

Y digo la *posteridad*, * porque en vida 25
pocos hay que aun puedan conseguir esto, por ser ordinario (aunque muy justo) ser escasos en estimar, y alabar los escritos de los Autores que comunicamos, ó conocemos, como lo advierte Marcial, *lib. 5. epigr. 10.*

Esse quid hoc dicam, vivis quod fama negatur,

& *lib. 8. epigram. 70.*

Mirarit veteres, Vaccera, solos
Nec laudas nisi mortuos Poetas, &c.

y Plin. Jun. *lib. 1. epist. 16.* que reprobando, 26
como otros, esta mala costumbre, dice de Pompeyo Saturnino: *Neque enim debet operibus ejus obesse, quod vivit. An si inter eos, quos numquam vidimus, floruisset, non solum libros ejus, verum etiam imagines conquireremus: Ejusdem nunc honor præsentis, & gratia quasi satietate languesset! At hoc pravum, malignumque est, non admirari hominem admiratione dignissimum, quia videre, alloqui, audi-*

dire, complecti: nec laudare tantùm, verùm etiam amare contingit.

26 Pues * conforme á otra doctrina de Cornelio Tacito *in vita Agricolæ*, aun de sí mismo puede escribir sin nota de arrogancia quien obra hazañas dignas de gloria; y nunca estas pueden censurarse con mas fidelidad, y certeza, que quando se acaban de obrar: *At plerique suam ipsi vitam narrare, fiduciam potius morum, quàm arrogantiam arbitrati sunt: Nec id Rutilio, & Scauro citra fidem, aut obtrectationi fuit: Adeò virtutes iisdem temporibus optimè æstimantur, quibus facillimè gignuntur.*

27 Estos que refiero, y he publicado * se escribieron sin faltar nunca á la ordinaria ocupacion de la Plaza, asistencia, y consultas de los Virreyes, y otros graves negocios, y

28 comisiones que tuve á mi cargo: * y en particular la de la visita, y reparos de las minas de Azogue de Guancavelica, en que asistí, y trabajé indefesamente casi tres años; y haviendolas hallado arruinadas, y sostenidas, ó ademadas en muchas partes con palos, las hice estrivos, y relexes fuertes, y firmes de cal, y canto, que son los que hoy se conservan;

29 de suerte, que puedo decir lo que de sí * el Emperador Octavio Augusto, apud Sueton. Tranq. *cap.* 8. alabandose de las mejoras de los edificios que añadió, y mejoró en Roma: *Urbem neque pro majestate Imperii ornatam & inundationibus, incendiisque obnoxiam, excoluit adeò, ut jure sit gloriatus, marmoream se relinquere, quam lateritiam accepisset. Tutam verò, quantum providèri humana ratione potuit, etiam in posterum præstitit.*

30 Consideracion * que puede, y debe, tales quales se juzgaren los libros, hacerlos mas estimados, ó disculpados. Pues Seneca asienta por conclusion llana, *de brevit. vitæ, cap. 6.*

31 *Nullam * rem benè exerceri posse ab homine occupato*; y Juvenal, *Satyr.* 7. que no admiten dos cuidados á un tiempo los pechos humanos.

Pectora nostra duas non admittentia curas.

y Casiodor. *lib.* 9. *epist.* 21. *in fin.* que conviene que los Profesores de las artes tengan salarios competentes, y bien pagados, porque no se diviertan de los estudios con la ocasion de buscar por otras vias el sustento ordinario: *Cesset nunc illa satyris doctoribus querulis usurpata sententia: quia duabus curis ingenium non debet occupari. Ecce jam habere tolerabile probantur hospitium: unde nunc meritò, uni solicitudini jugiter inhærentes, toto vigore animi ad bonarum artium studia transferantur.*

32 A que aludiendo * Plinio Jun. *lib.* 7. *epist.* 7. muestra mucho sentimiento de que su amigo Saturnino se hallase embarazado en negocios, porque no le dexaban seguir los estudios: *Te negotiis distineri, ob hoc molestè fero, quòd deservire studiis non potes.*

33 Pero esto * se venció con el desvelo, y trabajo, y el trabajo con el deseo de obedecer, y cumplir lo que se me havia ordenado, aplicando á los libros todos los ratos que se pudieron quitar al sueño, pleytos, y ocupaciones, como Claudiano lo dixo de Manlio Teodoro en su Panegyrico:

Ingenii redeunt fructus, aliique labores,
Et vitæ pars nulla perit, quodcumque recedit
Litibus, incumbit studiis, animùsque vicissim
Aut curam imponit populis, aut otia Musis.

y Nicolao Borbonio (aun ajustandose mas al intento) en el Epigrama que hizo al libro del docto Bernardo Argentræo, sobre las leyes, ó costumbres del ducado de Bretaña.

Scriptor ab Armoricis iterùm Claristimus oris.
Deterùmque novo pumice profit opus:
Condidit æternis complexa volumina Chartis
Jus patrium, Veteres, & tua Regna Duces:
Nulla tamen tersit vacuæ piger otia vitæ,
Rarâque scribendi tempora nactus erat:
Namque quater decimas Judex numeravit aristas,
Atque fori redit municipalis, apex:
Miremur mediis audentem talia rebus,
Et pectus tantæ mollis utrimque capax.
Argentræus enim Scriptor, sic Prætor & idem
Optimus, in paucis hæc cojere simul.

Como * serví, y procedí en el Perú lo 34
remito á otras plumas, y tengo por cierto no dexarian de escrivirlo las de los Virreyes Marqués de Montesclaros, Principe de Esquilache, y Marqués de Guadalcazar, que fueron mis Presidentes, en las cartas que todos los años tienen obligacion, y costumbre de enviar, de lo que sienten de los Ministros que militan debaxo de su mano.

Una sola ha llegado á las mias, que me la dió copiada pocos dias há quien acaso encontró con ella, por juzgar me holgaria de verla, como lo hice. Es * del Marqués de 35
Montesclaros, escrita en los primeros meses que comenzé á servir la Plaza de Oidor de Lima, cuyo tenor es como se sigue:

SEÑOR.

DEspues que escrivi á V.M. la ultima de 31. de Marzo de 1610. con relacion del estado, y proceder de personas desta Audiencia, ha entrado en ella por Oidor el Doctor Juan de Solorzano Pereyra. Por lo que he podido conocerle en el tiempo que ha que sirve su Plaza, le tengo por sugeto de muchas letras, de extraordinario caudal, y capacidad de entendimiento, ajustado en su proceder, y deseoso de acertar. Segun lo qual, como tan interesado, me corre obligacion de poner por mi cuenta, y reconocimiento la merced que V. M. nos ha hecho á todos en darnos tal compañia, &c. Lima 20. de Abril de 1611. años. El Marqués de Montesclaros.

Calificacion, que aunque escede mis meritos, * no puedo dexar de estimarla mucho, 36
y de honrarme con referirla, porque como dixo Valerio Maximo *lib.* 8. *cap.* 14. * *Nulla* 37
est tanta humilitas, quæ gloriæ dulcedine non tangatur. Y Xenofonte referido por Plin. Jun. *lib.*

lib. 7. *epist.* 31. *Laus est res auditu jucundissima.*

38 Con quien contesta * el Apophthegma, ó Sentencia de Themistocles, de que hace memoria Ciceron *in orat. pro Aulo Licinio*, el qual confessaba de sí, que ninguna cosa oía con mayor gusto: *Themistoclem illum summum Athenis virum, dixisse ajunt, cùm ex eo quæreretur, cujus acroama, aut cujus vocem libentius audiret? Ejus, à quo sua virtus optimè prædicaretur.*

39 Y segun la sentencia de Plinio Junior *lib.* 4. *epist.* 12. aun * la alabanza plebeya se suele estimar: *Omnes enim, qui gloria, famaque ducuntur, mirum in modum assentio, & laus, etiam à minoribus profecta, delectat.*

Por donde refiere de sí mismo, que le acon-

40 tecia lo que * á Demostenes, que se holgó de oir á una viejecilla, que como á hombre raro le señaló con el dedo. Diciendo en la *epist.* 23. *del lib.* 9. *Verum fatebor, capio magnum laboris mei fructum. An si Demostenes jure lætatus est, quod illum anus Attica ita demonstravit.* Iste est Demosthenes. *Ego celebritate nominis mei gaudere non debeo, &c.*

41 No puede censurarse, * que haga debido aprecio del concepto, y aprobacion que de mi persona, y estudios tuvo, y escrivió un Varon por tantos titulos *Claro*, y que en tantos, y tan grandes cargos, y Presidencias descubrió el fondo, y superiores quilates de su

42 talento. Pues * sube tanto de punto la alabanza, quando procede de personas, que por sí son, y se han hecho dignas de merecerla, porque esa es la que se tiene, y estima por verdadera, segun el dicho antiguo de Nevio Poeta, referido por Cicer. *lib.* 5. *famil. epistol.* 12. *& lib.* 15. *epist.* 6. Symmaco *lib.* 9. *epist.* 101. ibi: *Nam etsi laudari à laudato viro vetus dictum est.* Franc. Patric. *lib.* 4. *de Regno, cap.* 19. *Laus vera ita haberi debet, quæ à laudato viro proficiscitur.* Y la que (como dice Ennodio *dictione* 2.) dá nobleza, y realces al alabado: *Quædam actionum nobilitas est, dignum inveniri laude Majorum.* Mamertin. *in Panegyr. Juliani: Putant aliquid adjicere ad splendorem laudum tuarum Consulis nomen, & rectè putant. Adjicit enim laudum dignitati honor laudantis*, y asi la llamo Symmaco *in Auctar epist.* 6. rara, ó unica paga de buenos ingenios: *Laudari à laudato viro rara merces ingenii.*

El año de 1624. * supe en Lima, que ha-

43 via sido consultado para la Fiscalía del Consejo Real de las Indias, y que se me dexó de dár por hallarme en parte tan remota, y no poder estár una Plaza tan importante tanto tiempo sin dueño. A cuya causa quedó acordado en la Cámara, que yo volviese á España con titulo de Oidor de la Real Chancilleria de Valladolid, ó Granada en la primera Plaza que en ellas vacase despues de mi llegada, y que puesto acá se me haria mayor merced.

Executóse así, * y despachóseme para ello

44 una Cédula Real de V. M. muy honrosa, en veinte de Marzo de 1626. años, en que juntamente se me concedieron dos mil pesos ensayados á titulo de ayuda de costa para el viage. En cuyo cumplimiento le hice el año de 1627. y llegando á esta Corte á los fines dél, se sirvió V. M. * de ocuparme en ella 45
en la Fiscalía del Consejo de Hacienda, y Contaduria, de que se me despachó titulo en 26. de Febrero de 1628. Luego fuí promovido á la Fiscalía del Real de Indias en 30. de Mayo del mismo año. Y á la Plaza de Consejero del mismo Consejo en 15. de Octubre del de 1629. La qual he servido trece años continuos, con el mayor cuidado, y asistencia que he podido, otros dirán si con algun fruto.

En * todas estas Plazas, demás de la esti- 46
macion que hago, y debo hacer de ellas, por haverlas conseguido de la Real, y liberal mano de V. M. en cuya eleccion está la *pompa, y crisol de los meritos*, como diré luego, no puedo dexar de hacer especial aprecio de que se me hayan dado sin pretenderlas, ni haver por mi parte precedido otra diligencia, inteligencia, favor, ó ayuda, mas que el procurar hacerme digno de merecerlas.

Pues, aunque * no quiero condenar, ni 47
condeno á los que ayudan sus medras con sus deseos, y las disponen, ó encaminan por medios licitos, y ajustados, como dice Plin. Jun. *lib.* 6. *epist.* 23. *Neque enim cuiquam tam clarum statim ingenium est, ut possit emergere, nisi illi materia, occasio, laudator etiam, commendatorque contingat*: de que tambien hizo capitulo particular Juan Brancio en su tratado de *Senatore, lib.* 2. *cap.* 12.

El mismo Plinio *lib.* 5. *epist.* 15. tiene * por 48
mas dignos de estima los Magistrados, que se dán á quien no los pide: *Quod sit licet, sicut est ab omni ambitione longè remotus: debet tamen et juvandus esse honor ultrò delatus.* Y los Emperadores Arcadio, y Onorio * *in l. con-* 49
tra publicam 14. *C. de re milit.* dispusieron que la pretension de ellos se libre solo en el merecerlos: *Quia honoris augmentum, non ambitione, sed labore ad unumquemque convenit devenire.* A que parece aludió S. Leon Papa en su *epist.* 85. *alias* 87. *ad Episcopos Africanos, cap.* 1. referido por Graciano *in cap. mirantur, in fin. dist.* 61. diciendo: *Si enim ad honores mundi sine suffragio temporis, sine merito laboris indignum est pervenire; & notari ambitus solent, quos prohibitatis documenta non adjuvant, &c.* Y primero lo havian dispuesto generalmente los Emperadores Teodosio, y Valentiniano en la *l. sanctimus, Cod. ad l. Jul. repetund.* que se halla canonizada en el Decreto, *cap. sanctimus* 26. 1. *q.* 7. *Sanctimus ejusmodi viros ad Provincias regendas accedere, qui ad honoris insignia non ambitione, vel precio, sed probata vita, & amplitudinis tuæ jolent testimonio promoveri, &c.* Con quien contesta * 50
Claudio Mamertino *in gratiar. actione. pro Consulatu*, poniendo como por requisitos de estas elecciones, para que salgan acertadas, *ut otiosis, atque alia curantibus, Provincia, Præfec-*

tura, Fasces, Sellacurulis, atque insignia omnia Magistratuum deferantur. Esto * mismo
51 es lo que en Estilicon alaba Claudiano *lib. 3. de laud. Stiliconis*, diciendo, que su virtud sola obligó á que le buscasen para darles estas honras de gracia.

Ipsa tibi trabeas ultrò dedit, ipsa Curulem
Obtulit, hæc ultrò fastos ornare coegit.

y en Manlio Teodoro *in, ejus Consulatu*, quando repite:

In vitam blandè vestigat, & ultrò
Ambit honor.

Y dexando por comunes otros muchos lugares, con que se pudiera ilustrar este punto, que se hallarán en Camilo Borrelo *lib. 1. de Magistr. cap. 9.* Bobadilla *in Polit. lib. 1. cap. 3. num. 65. & seqq.* y en el moderno Francisco Zipeo *de Judiciis & Magistr. lib. 1. c. 32.*
52 me contento con añadir, * que no está el honor, y estimacion de las Plazas en conseguirlas presto, ó pasar por salto á ocupar las mayores; sino en ir ascendiendo, como por grados *de unas á otras, y disponer el merito de las grandes* en el loable exercicio, y acreditada experiencia de las medianas, como lo apuntó Casiodoro *lib. 1. epist. 4. Non fragili facilitate fortunæ ad apicem fascium evolavit, sed ipsis dignitatum gradibus.*

Y así las que yo he servido, deben tambien por este titulo reputarse mas honoríficas,
53 como lo * enseñan los Jurisconsultos, y Emperadores en la *l. ut gradatim, & l. honor* 14. *§. gerendorum, D. de muner. & honor. l. 1. Cod. ut omnes Judices, l. 22. in fin. tit. 21. p. 2. l. 17. tit. 13. l. 6. tit. 22. tad. p. l. 1. Cod. de divers. offic. l. fin. Cod. de tyronib.* ibi: *Neque enim patimur quemquam ceteriorem gradum obtinere, nisi cui laborum assiduitas, & stipendiorum prolixitas suffragatur, l. unicuique, Cod. de proximis sacror. scrin. l. 42. Cod. de Primicerio, l. 2. Cod. de offic. Magistri officior.* Donde aun se pone pena á los que no suben por estos pasos, y se declaran por obrepticios los indultos Reales, que en contrario se presentaren: *Nemo agentium in rebus ordinem militiæ, atque stipendia pervertat, etiamsi nostri numinis per obreptionem detulerit indultum, &c. l. ultima, vers. Illud, Cod. de Primicerio*, ibi: *Illud præcipuè provisionem nostram flagitare perspeximus, ne per ambitionem, vel gratiam, aut cujuslibet occasionis obtentu, vel laborum, seu sollicitudinum specie publicorum, cuiquam liceat aliquando graduum seriem conturbare, & temporum ratione calcata, dudum militantibus anteferri, & quæ longis, prolixisque stipendiis defessa jam pollicetur senectus, gratiosa festinatione turripere.*

Lo mismo enseñaron en los Sacerdocios, y dignidades Eclesiásticas los Sumos Pontífices *in cap. officii, cap. cum in Magistratum, de elect. cap. 1. & 2. distinct.* 78. Justiniano Emperador *Novel.* 137. con otros muchos textos, y autoridades, que largamente juntan Juan de platea, y Lucas de Pena *num. 3. in dict. l. unicuique*, Abbas *in cap. 3. num. 8. de re judic.* Rebuff. *in l. 1. num. 2. C. de præpos. agent in reb.* Casaneo *in Catal. glor. mund. 1. part. cons. 9. & part. 9. cons. 15. & 33.* Corpola *de Imper. milit. deligen. §. ratione dignitatis, num. 6.* Petr. Gregor. *lib. 47. Syntagmat. cap. 15. n. 10.* Menoquio *de arbitrar. casu 564.* Bortel. *d. lib. 1. de Magistr. cap. 16.* Mastrill. *eod. tract. lib. 5. cap. 9.* Zipeo *dict. lib. 1. cap. 24.* Steph. Gratian. *1. tom. discept. forens. cap. 184.* & latè, & doctè Noster D. Franc. de Alfaro *de officio Fiscal. glos. 5. per tot.* & novissimè Joann. Maria Campana *de requisitis ad commendabilem judicum electionem, ex num. 91.*

A los quales añado * á Tito Livio *lib. 32.* 54
que contando la contradicion, que los Tribunos de la Plebe Romana hicieron, para que Tito Quintio Flaminio no pasase de un salto de la Questura al Consulado, dice lo motivaron, en que se turbaba todo si llegaba á los mayores puestos sin haver pasado por los medianos: *Jam Ædilitatem, Prætoramque festidiri, nec per honorum gradus documentum sui dantes, nobiles homines tendere ad Consulatum: sed transcendendo media, summa imis continuare.*

Que es tambien * lo que con su acostum- 55
brada prudencia, y eloquencia nos dexó advertido Plinio Junior en aquel nunca dignamente celebrado Panegyrico de Trajano: *Et alioquin nihil magis prodesse candidato ad sequentes honores, quàm peractos optimè Magistratus. Magistratus Magistratu, honore honor petitur, &c.* y Casiodor. *lib. 1. epist. 12.* alabando á uno que havia subido por estos pasos, y exortandole á que eso le sirviese de estímulo para no darlos atrás en la virtud, y los meritos, diciendo: *Quid enim de priore senserimus præmio, secunda dignitatis declaramus augmento. Nati sunt fasces ex fascibus, & naturam retinentes fœtus arborei, pullularunt iterum decenter abscisi.*

Y primero * Aristoteles *lib. 3. de Repub.* 56
cap. 8. donde dice, que en guardar este orden consiste todo el buen govierno, y conservacion de la República: *Omnis conservandæ Reipublicæ ratio est, neminem ornare supramodum: sed exiguos potius, & diuturnos honores tribuere, quàm celeriter magnos. His enim talibus deteriores fiunt, & ferre secundam fortunam non possunt.*

Por lo qual, dixo tambien * Casiodoro 57
lib. 1. epist. 13. que en los promovidos por salto se ostenta la gracia, y favor; y en los que suben por grados, y á fuerza de su credito, y experiencia, se asegura el acierto, y y se recompensa el merecimiento: *Dignitas, Patres, conscripti, dum ad incognitum venit, donum est cum ad expertum, compensatio meritorum: quorum alter debitor judicii, alter obnoxius est favori. Hos enim æstimatione subvehimus, alios gratia promovemus, & ad omnes indulgentiæ vias nostra se relaxat humanitas. & eod. lib. epist.*

epist. 3. entre otras alabanzas de Casiodoro, á quien havia hecho Patricio, pone: *Quod non fragili fœlicitate provectus fortunæ ludo ad apicem fascium repentinis successibus evolavit; sed ut crescere virtutes solent ad fastigium præconii conscendit gradibus dignitatum.*

58 El año * de 1633. dia de los Reyes, continuando V. M. el acordarse de mí para honrarme, se sirvió de proveerme por Fiscal del Supremo Consejo de Castilla, y que exerciese esta Plaza, reteniendo el titulo, y preheminencias, ó precedencias de la que servia de Consejero del de Indias. Estimé, como era justo, tan singular favor, y merced; y reconocí, y confesé, que era sobre mis meritos; pero por haver comenzado á sentir alguna torpeza en los oidos, y temiendo que esta no me fuese de algun daño, ó embarazo para ministerio tan importante, supliqué á V. M. se sirviese de escusarme del, y permitir continuase en la ocupacion que tenia, donde el achaque no me era de tanto estorvo. Y todavía se me ordenó que aceptase, diciendo el decreto: QUE NO SE BUSCABAN MIS OIDOS, SINO MI PLUMA, Y MI LENGUA, segun me lo refirió el Arzobispo de Granada Don Gregorio Santos de Saldaña, que entonces era Governador del Consejo.

Palabras que no las puedo yo tener, para encarecer la estimacion que hice de ellas, y la nueva obligacion en que me pusieron, y alien-
59 to que me causaron, * acordandome de lo que dixo Ausonio en ocasion semejante, escriviendo á Teodosio Augusto *Epigr. 3.*

Scribere me Augustus jubet: & mea carmina potcit
Pene rogans. Blando vis latet Imperio.
Non habeo ingenium: Cæsar tedi jussit, habebo,
Cur me posse negem, posse quòd ille putat?
Invalidas vires ipse excitat, & juvat idem,
Qui jubet, obsequium sufficit esse meum.
Tu modò te jussisse, Pater Romane, memento,
Inque meis culpis da tibi tu veniam.

Pero como esta misma honra, y expectacion me ponia en mayores deseos, y obliga-
60 ciones de cumplir lo que se me encargaba, * y cada uno sea, ó deba ser el mejor juez de sí mismo, y medirse, y ajustarse á su proprio conocimiento, como lo enseñó Dionysio Caton en sus disticos.

Cùm quis te laudat judex tuus esse memento.
Plus aliis de te, quàm tu tibi credere noli.

y Ausonio, *Epitll. 8.*

Judex ipse sui totum se explorat ad unguem,
Cogitat, & justo trutinæ se examine pensat:
Ne quid hiet, ne quid protuberet: anguius æquis
Partibus ut cocat, nihil ut delinet amussis.

Oratius *in Arte Poetica:*

Sumite materiam vestris, qui scribitis æquam
Viribus, & tentate prius, quid ferre recusent.
Quid valeant humeri.

volví á ponderar, y representar á V. M. la confusion, y congoja en que me tenia el achaque referido, para entrar á servir en mi ministerio, de tanto cuidado, y trabajo, y en que se requerian tan despiertos sentidos, por haver de atender, y entender á jueces, y litigantes, y * ser como Procurador general de 61
todas las causas del Reyno. Porque aunque lo sea solo de las del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demás, que pertenecen á su dignidad, y al bien comun de todo su Estado, como gravemente lo dixo Antonio Fabro in suo Codice, *lib. 1. tit. 2. definit. 49. num. 7.* ibi: *Semper persona Procuratoris generalis (id est Fiscalis) est certa. Quamvis non ideò dicatur* generalis, *quod sit omnium Procurator; est enim solius Principis, sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem, & Reipublicæ utilitatem pertinet curam gerit.*

Lo qual * en el cargo de Juez, y Conse- 62
jero no es de tanto estorvo, y reparo, pues cumple con votar en el lugar que le toca, asistiendo en el Senado, y enterandose de lo que en él se tratáre, lo mejor que pudiere, como lo dice Juan Brancio *in tract. de Senat. lib. 2. cap. 17.* cuyo titulo es: *Senatori justa tria sunt, ut adsit, ut loco dicat, ut modo.*

Y así, * aunque el que totalmente está 63
sordo, no puede, ni debe ser juez, ni tener otro oficio público, porque este vicio del cuerpo naturalmente le estorva semejantes ocupaciones, *l. cùm Prætor, §. fin. D. de judiciis, l. 3. D. de ædilit. edict. l. 1. §. mutus, D. de tutel.* ubi Bart. *num. 2. l. 1. §. propter eatum, D. de postulan. §. item surdus, Instit. quibus non est permiss. fac. testam. leg. 4. tit. 4. part. 3. l. 2. tit. 15. lib. 2. ordinam. l. 7. tit. 9. lib. 3. Recopilat.* cum aliis latè adductis á Petro Gregor. *lib. 47. Syntagm. jur. cap. 9. num. 7. & seqq.* & Mastrill. *de Magistrat. lib. 2. cap. 10. n. 2.*

Esto no procede * en el que oye, aun- 64
que sea con alguna dificultad, ó menos viveza, y presteza que otros, que en latin se llama *Surdaster*; el qual es capaz, no solo de rétener, sino de obtener semejantes oficios, como expresamente lo advierten los mismos textos, *dict. §. propter eatum*, ibi: *Surdum, qui prorsus non audit, prohibet apud se postulare, d. §. item surdus*, ibi: *Utique autem de eo surdo loquimur, qui omninò non exaudit, non qui tardè exaudit, l. penult. §. surdus, junctа leg. ultim. D. de legit. tutor.* ibi: *Surdus nec legitimus, nec testamentarius tutor utiliter dari potest, minus autem audiens, potest.* Y en terminos de Jueces, Senadores, ó Consejeros, lo notaron Fontanel. *de pactis 1. tom. claus. 4. glos. 10. part. 1. num. 56.* donde dice, haverse juzgado, y practicado así varias veces; & eum referens, & sequens Mastrill. *d. cap. 10. num. 3.*

Es buen exemplo * el que de Marco Cra- 65
so refiere Ciceron en el *lib. 5.* de sus Tusculanas; y de Adriano Consul Romano cuenta Galeno *lib. 11. de usu partium, cap. 12.* que no percibia á los litigantes sin poner las manos en los oidos: *Adrianus Consul Romanus surdaster, manus cavas, quò facilius audiret, à*

posterioribus ad anteriora spectantes auribus intendebat. Lo qual Celio Rhodigino *lib.* 3. *lect. antiq. cap.* 29. y Elio Lampridio en la vida del Emperador Adriano, lo aplican á este Emperador, que fue uno de los mejores que tuvo Roma; y pudo ser, que aun quando primero fue Consul, padeciese el proprio defecto, y que asi sea el mismo que refiere Galeno.

66 Y que por causa del * no se induzca, ni contrayga irregularidad, ó impedimento para recibir, y ministrar Ordenes Sacros, aunque se excluyen de ellos los corporè vitiatos, es comun opinion de Teologos, y Canonistas, como se podrá ver en Navarro, y su adicion, *lib.* 1. *consil. sub tit.* 6. *de corpore vitiatis, cons.* 6. & 7. *num.* 3. Covarrub. *in Clem. si furiosus,* 3. *part. in princip. num.* 8. Vivaldo *de irregularitat. num.* 156. Enriq. *in summ. lib.* 14. *cap.* 8. *n.* 3. Sayro *de censur. lib.* 6 *c.* 8. *n.* 27. Molfesio *tract.* 2. *c.* 16. *n.* 13. Reginaldo *lib.* 30. *n.* 50. Filiucio *tract.* 19. *cap.* 6. *num.* 169. Laymano *lib.* 1. *tract.* 5. *part.* 5. *capit.* 1. & Bonacina *de irregularitat. disput.* 7. *quæst.* 2. *p.* 2. *num.* 7.

Sirvióse V. M. de admitir mi escusa, viendo la ingenuidad con que la manifestaba, y
67 justificacion en que se fundaba, pues * nadie debe pretender, ni tener oficio, para cuya expedicion no se sintiere muy idoneo, y capaz, como lo enseñó S. Gregorio Papa *lib.* 7. *epist.* 110. *ad Syagrium*, referido por Graciano, *in cap. non est putanda in fin.* 1. *quæst.* 1. ibi: *Quisquis ergò Sacerdotium, non ad elationis pompam, sed ad utilitatem adipisci desiderat; prius vires suas cum hoc, quod est subiturus, onere metiatur, ut si impar est, abstineat, & ad id cum metu etiam, cui se sufficere existimat, accedat.*

68 Pena * de pecar mortalmente haciendo lo contrario, si es verosimil, que de admitir tales oficios públicos se puede seguir á alguien algun daño, aunque con efecto no se le siga, como despues de S. Antonino *in summ.* 2. *part. tit.* 3. *cap.* 6. §. 3. *col. penult.* lo resuelve Navarr. *in cap. inter verba* 11. *quæst.* 3. *corolar.* 13. *pag.* 31. y Burgos de Paz *in l.* 2. *Tauri,*
69 *num.* 91. & 92. Donde refiere; * que en su tiempo huvo un Ministro, que haviendo conseguido un grave encargo, sin las letras, y suficiencia que para exercerle se requeria, padecia graves escrupulos de conciencia, que le traian continuamente pensativo, triste, y desconsolado, buscando honesta salida al embarazo en que se havia metido, hasta que la halló por consejo de otro Senador docto, y prudente, á quien comunicó sus desvelos.

70 Exemplo, que * havrá pocos que le sigan en este tiempo, en que todos se juzgan por capaces del juzgado, y govierno de la República, siendo este *el Arte de las Artes*, como lo notó, despues de otros, nuestro Político Bobadilla *lib.* 1. *cap.* 6. *ex num.* 1. y Juan Brancio *de Senat. lib.* 1. *cap.* 8. cuyo titulo es: *Magnum opus omninò, & arduum est, Rempublicam gerere, sed magnificum, atque præclarum.*

Y lo que mas es, aun * no siendo bastan- 71
te el mejor para dár buena cuenta de solo un cargo, apetecen muchos contra la disposicion de ambos derechos, *in cap. quia nonnulli, de Cler. non resident. l. nemo,* 5. *l. fin. Cod. de assessor.* ibi: *Nec sit concessum cuiquam duobus Magistratibus assidere, & utriusque judicii curam peragere: Neque enim facilè credendum est, duobus necessariis rebus unum sufficere, &c. l. quisquis* 6. *Cod. de postuland. l. bis quidem* 5. *Cod. qui milit. poss. vel non, l. hac parte* 10. *Cod. de prox. sacror. scrin. l. quisquis* 14. *Cod. de cohortalib. l.* 1. *Cod. de proposit. agent. in reb. l.* 28. *tit.* 4. *lib.* 2. *l.* 4. *tit.* 3. *lib.* 7. *Recopil.* donde Azevedo junta otros lugares, y en la Curia Pisana *lib.* 2. *cap.* 22. Bernard. Diaz, & ejus Additionat. Saleed. *in prax. can. cap.* 58. Bobadil. *in Polit. lib.* 2. *cap.* 21. *num.* 68. & D. Valenz. *cons.* 135. *num.* 85. *vol.* 2. Ego 2. *tom. de Indiar. gubernat. lib.* 1. *cap.* 4. *numer.* 24.

Pasado lo referido, * continué el servi- 72
cio de V. M. en la dicha Plaza de Consejero de Indias, hasta fin del año de 1641. en que conociendo la perseverancia, y duracion de mi achaque, y que asi * como la felicidad es 73
Dón del Cielo, segun aquel celebrado verso de Eschylo:

Donum Dei est mortalibus fælicitas.

tambien estos trabajos, ó regalos se han de tener por tales, y que muchas veces por sus secretos juicios * los reparte Dios en sugetos, 74
que si carecieran de ellos, pudieran ser de importancia, como lo dixo el que dixo:

In maximo ingenio minima fortuna.

y mejor Seneca *in Hercule furente*:

Iniqua rarò maximis virtutibus fortuna paret.

y hablando * en terminos del mismo achaque 75
el Emperador Justiniano *in* §. *item surdus, & mutus, Inst. quibus non est permiss. facere testam.* ibi: *Sapè enim etiam literati, & eruditi homines, variis casibus, & audiendi, & loquendi facultatem amittunt.* No tuve, * ni hallé 76
mejor, ni mayor consuelo, que conformarme con su divina voluntad, y reconociendo mi suerte, ajustarme á ella, siguiendo el consejo de Dario en Quinto Curcio *lib.* 4. ibi: *Didici enim esse infelix, & sapè calamitatis solatium est, nosse sortem suam*: que parece aludió á lo de Ovidio:

Jam pridiem didici fortitèr esse miser.

Y haviendo entendido que se trataba de proveer algunas Plazas en el Supremo Consejo de Castilla, * tomé aliento de suplicar á V. M. 77
me honrase con una de ellas, no tanto para servirla, como para premio, honestamento, y consuelo de mis estudios, servicios, y trabajos, y que fuese notorio á todos, que pude llegar á este puesto, que es como la Cátedra de Prima, que esperan, y aspiran los de mi profesion. Y para que esta merced sirviese de re-

remediar, corregir, ò templar algo el daño, y
78 desconsuelo de mi adversa fortuna. Consejo, * que le calificó por prudente Heliodoro en su *hist. Ethiop. pag.* 353. diciendo: *Prudentium est, etiam parum prosperos casus, quatenus fieri potest, in melius convertere*, Terent. *in Adelph. act.* 4. *scen.* 7.

In vita est hominum, quasi cùm ludas tesseris;
Si illud, quod est maximè opus, jactu non cadit,
Illud quod cecidit fors, id arte ut corrigas.

79 y en que, despues de Dios, * nadie tiene tanta mano para disponerle, como los Principes cuyo poder, excitado de su clemencia, dice el gran Casiodoro *lib.* 12. *epist.* 7. que puede aun vencer la mala fortuna: *Sub clementia boni Principis nihil constat licere fortuitis: quando sinistros casus corrigunt, qui præstare prosperrimè consueverunt.* Y el Emperador Leon *in Nov. l. de pœn. eunuch. si uxor ducant*, que deben reparar las injurias de la naturaleza: *Legum ortus, tùm ut Respublica rectè constituatur, hunc sibi finem proponit: tùm interdum naturæ injuria affectæ auxilium offert.*

80 Mi * intento, y mi suplica (como á V. M. le consta) solo se enderezó á retirarme, honrado, y jubilado con este titulo, y en aquel
81 Supremo Consejo, * cuya dignidad, y autoridad, acreditada con tan largas, y reperidas experiencias de ciencia, prudencia, amor, y fidelidad á sus Reyes, le ha hecho tan respetable, y estimable á los nuestros, y á los estraños, como despues de otros lo advierte Camilo Borrelo *in tract. de præst. Reg. Cath. cap.* 66. & *de Magistrat. edict. lib.* 1. *c.* 8. Cardin. Paleot. *de sacr. Consist. consult. part.* 5. *quæst.* 7. *pag.* 273. el docto, y diligente Cronista de V. M. Maestro Gil Gonzalez Davila en su Teatro de las Grandezas de Madrid, *pag.* 337. y Pedro Fernandez Navarrete *en sus discurs. polit. discurs.* 3. y yo *in* 1. *tom. de Indiar. jur.*
82 *lib.* 3. *cap.* 2. *n.* 7. & 8. Y en el qual * se verifica por excelencia, lo que hablando de la Suprema Curia de sus Reyes dixo Casiodor. *lib.* 1. *epist.* 13. ibi: *Quidquid enim floris est habere Curiam decet, & sicuti arx decus est urbium, ita illa ornamentum est ordinum cæterorum, & eod. lib. epist.* 41. *Recipiat alius ordo fortè mediocres, Senatus respuit eximiè non probatos* & iterum *lib.* 5. *epist.* 41. *Hoc tamen Curiæ fœlicius provenit, quod nobis, & impolitus Tyro militat: illa verò non recipit, nisi qui jam dignus honoribus potuerit inveniri. Convenienter ergo ordo vester æstimatus eximius, qui semper est de probatissimis congregatus.*

83 Porque aunque conozco, y confieso, que * quien siente en si partes, y fuerzas para servir en tales ministerios, y poner el ombro al peso de la República, no debe ser reprehendido, aunque lo pretenda, y procure, pues este es el principal fruto de los estudios; y en esto dixo Atenodoro Solense, referido
84 por Seneca *de tranquilitate vitæ, c.* 111. que * consistia el verdadero uso de la Filosofia: *Actione rerum, & Reipublicæ tractatione, & officiis civilibus se detineri.* A quien sigue tambien Aulo Gelio *lib.* 10. *noct. Atticar. cap.* 22. Plinio Jun. ex sententia Euphratis Philosophi *lib.* 1. *epist.* 10. *Etiam esse hanc Philosophiæ, & quidem pulcherrimam partem, agere negotium publicum, cognoscere, judicare, promere, & exercere justitiam, quæque ipsi docent in usu habere.* Y nuestro Jurisconsulto Ulpiano * *in l.* 18. 85
§. 1. *Dict. de just. & jur.* donde dice, que los que llegan á merecer el nombre de tales, profesan la verdadera Filosofia: *Veram nisi fallor, Philosophiam, non simulatam affectantes.*

Porque * la virtud consiste en semejantes 86
acciones, y si no las exercita, es semejante á la lyra callada, nave varada en el puerto, ó lanza de plomo, segun por sentencia de muchos Santos lo prueba largamente Rosignolio *de action. virtut. lib.* 1. *c.* 1. & *seqq.* y lo enseñó Pacuvio *apud Agel. lib.* 13. *c.* 8.

Odi homines ignava opera, philosopha sententia.

y con elegancia Claudiano *in* 4. *Consul. Honorii*:

Vile latens virtus; quid enim submersa tenebris
Proderit? obscuro veluti rine remige puppis,
Vel lyra quæ reticet, vel qui non tenditur arcus.

Pero en * mí, por la antiguedad en estos 87
mismos oficios, y exercicios, y por la corma, ò mortificacion del achaque,

Me quoque donari jàm rude tempus erat.

y no pudo parecer mal, que me encerrára, y y escondiera dentro de los limites de mi corta fortuna, * siguiendo el consejo de Ovidio 88
lib. 3. *Trist. Eleg.* 4.

Crede mihi bene qui latuit, bene vixit, & intra
Fortunam debet quisque manere suam.

Ni que deseaba vacar solo á Dios, á mí, y á mis libros lo que me restára de vida, * 89
pues se debe ese descanso á los Senadores que han trabajado, como lo advierte Juan Brancio en su *tratado de Senator. lib.* 12. *cap.* 23. cuyo titulo es: *Qui diu Reipublicæ, id est aliis, etiam aliquando sibi vacent.* Aunque añade bien, que son raros los que llegan á procurarle, porque * la ambicion, y deseo de mandar, es lo que 90
mas tarde envejece, ó muere en los hombres, como gravemente lo dixo Tucydides *lib.* 11. y Cornelio Tacito *lib.* 4. *hist. Etiam sapientibus gloriæ cupido novissima exuitur*: y mejor Seneca *de brevit. vitæ, cap.* 19. *Quorundam ultima senectus, dum in novas spes, ut juventa disponitur, inter conatus magnos, & improbos invalida deficit.*

Siendo asi * que en los varones prudentes, 91
y en quien no predominan tales afectos, lo que mas se desea es, verse libres de tales embarazos, y ocupaciones, como lo dixo Estacio Papin. 11. *Sylv.*

=*Dubio quos non in turbine rerum,*
Deprendat suprema dies, sed obire paratos,
Ac plenæ vitæ.

Te-

Terencio:

Jucundissimum vivendi genus agere tua.

Seneca *epist.* 73. & *de tranquil. cap.* 1. *Pingue otium, & arbitrium sui temporis, & imperturbata publicis occupationibus quies.* Y mejor que todos Marcial *lib.* 1. *epigr.* 50. *in fin.*
92 donde dice, * que quien ha vivido, y servido lo que le basta para merecer algun nombre, no yerra en pedir para sí lo que le restáre de vida:

Non imprudenter vita, quod reliquum est, petit,
Cum fama, quod ratis est, habet.

& *lib.* 10. *epigr.* 23. donde añade, que en esto consiste el gozarla, y volver á renovar la pasada.

Ampliat ætatis spatium sibi vir bonus:
Hoc est vivere bis, vita posse priore frui.

93 Y mas * quando se procura este ocio, para darle al negocio de leer, ó escrivir varios libros, como de Manlio Teodoro lo dixo Claudiano en su Panegyrico, donde refiere, que vivia gustoso, haviendose retirado para entregarse á ellos, aunque le volvieron á sacar á Plaza, repitiendo su Consulado:

Jam tibi comporitam fundaverat anchora puppim,
Telluris jam certus erat: facunda placebant
Otia, narcentes ibant in rcula libri, &c.

94 Y de * Similis, ó Similio leemos, que dexó la Prefectura de Palacio, que tuvo en tiempo del Emperador Adriano, y era la Dignidad mas cercana á la Augusta, y retirandose á una granja, vivió en ella siete años en vida solitaria, y privada; y mandó poner en su túmulo: *Hic Similis jacet, cujus ætas multorum fuit annorum, & tamen ex eis septem solùm vixit.* Dando á entender, que los que ocupó en el Magistrado ambicioso, mas se debian reputar por de muerte, como despues de Dion Casio *lib.* 69. *hist. Rom. pag.* 801. lo refiere Bapt. Fulgosio *lib.* 4. *memorab. cap.* 1. *num.* 6. Uvaremundo *in meditat. pro fœder. medit.* 105. *pag.* 79. Hector Pinto *in dialog. de vita solitaria, cap.* 2. Pedro Sanchez *en la vida de Sanion*, §. 6. *de vita solit. pag.* 307. y novisimamente Laur. Beyerlinck *in Theat. vit. hum. litt.* G, *pag.* 64.

95 Porque * era tanto el gusto que algunos recibian con estos retiros, que llegaban á vanagloriarse, y como ensobervecerse de gozar de ellos, como lo apunta Marcial *dict. Epig.* 50. *lib.* 1. ibi:

Veroque fruere non superbus gaudio.

96 donde * nuestro Don Lorenzo Ramirez de Prado, el mejor de sus Comentadores, dice, que quiso aconsejar que no se desvaneciese, ni sobervio, y hinchado menospreciase á los demás quien llegasse á este gozo: *Nam illi, qui se ab urbibus, strepitus, & occupationes negotiorum fugientes, in rura, & agros se contulerunt, non putant cæteros, qui in medio aulis, negotiis distenti remanserunt, præ se homines esse.*

Lo qual pudo probar * con lo que Seneca 97
en su Hippolyto dice de los gustos, y comodidades que trae consigo esta vida: y despues de otros, elegantisimamente Justo Lipsio en la *centur.* 1. de sus *epist. miscel. epist.* 8. que es muy digna de leerse, y los versos con que la cierra, imitando los de Oracio *Epod.* 2.

Beatus ille qui procul negotiis, &c.

& 2. *Odar. Ode* 16.

Otium divos rogat in patenti, &c.

Y mas á mi intento, * lo que embidiando 98
á Vestricio Espurina, que despues de haver exercido loablemente graves cargos de la República, supo retirarse, y vacar para sí, dice Plinio Junior *lib.* 3. *epist.* 1. por estas palabras: *Hanc ego vitam voto, & cogitatione præsumo ingressurus avidissimè, ut primum ratio ætatis receptui canere permiserit; interim mille laboribus conteror, quorum mihi, & solatium, & exemplum est idem Spurina. Nam ille quoque, quo ad honestum fuit, objicit officia, gessit Magistratus, Provincias rexit, multoque labore hoc otium meruit. Igitur eumdem, mihi cursum, eumdem terminum statuo. Idque jam nunc apud te subsigno; ut si me longius evehi videris, in jus voces ad hanc epistolam meam, & quiescere jubeas, cùm inertiæ crimen effugero.*

Tuvo mi súplica * agradable acogida en 99
la benignidad, y clemencia de V. M. segun lo ha mostrado el efecto. Y se sirvió de concederme la Plaza del Supremo Consejo de Castilla con titulo, posesion, y goce de todo lo Honorifico de ella, y Precedencia á los demás Ministros, que salieron nombrados en la misma Eleccion. Pero no de permitir, que por ahora me retirase, ni escusase del exercicio de la en que estaba, y estoy sirviendo en el Real de las Indias, juzgando (segun parece) que puedo ser en ella de alguna importancia, y que allí no me hará tanta falta el achaque con que me hallo de los oidos. De suerte, que vine, por la merced, y liberalidad de V. M. á vér, no solo cumplido, sino aun aventajado mi pedimento. * Campeando mas su grandeza 100
Real en la mejora de mi fortuna, como en otro proposito lo dixo Ovidio á Cesar Augusto *lib.* 2. *Tristium Eleg.* 1.

Sed nisi peccarem, quid tu condere posses?
Materiam veniæ vobis nostra dedit.

Y enseñandome * á entender, y esperar, 102
que aunque yo no acierte á pedir, sabrá V. M. buscar como honrarme, mejorarme, y favorecerme, mejor que Attalo, á quien escriviendo Sidonio Apollinar, le dice en la *epistol.* 18. *del lib.* 5. *Materiam beneficiis jamdiu quæro, quibus me tantum fidere agnoscet, ut etsi non inveniam, quæ poscam, quæsiturus mihi videaris ipse, quæ tribuat.*

Esta merced, Señor, * que en la substan- 103
cia reconozco, estimo, y venero por grande, se hace mucho mayor, consideradas las palabras del Decreto en que V. M. se sirvió de hacermela, escrito por su Real mano, y del Titulo, que en virtud del se me despachó. De
103 suerte, que * puedo decir con Ovidio *lib.* 2. *metamorph. Materiam superabat opus*, ó con el J. C. Cayo *in l. mulieris* 13. §. *res abesse. D. verb. signif. Quoniam plerumque plus est in manu pretio, quam in re.* Donde Rebufo, Alciato, Fornerio, y Brequeo notan otros lugares; y Erasmo en el Adagio, *Manus pretium.*

104 Y por parecerme justo, * que anden impresas en moldes, como yá lo están, y estarán siempre en mi corazon, y ser precisamente necesarias para el intento á que este papel se endereza, las pondré en él á la letra, y son como se siguen,

DECRETO.

DON Juan de Solorzano es sujeto de tantas partes, y tan graduado en su profesion, que á no padecer el defecto del oido, era muy digno de servirme del en el Consejo. Pero porque no le falte este Honor, tengo por bien que jure del Consejo, con reservacion de su Plaza de Indias, jubilandole el mismo, sin ningun goce del Consejo.

TITULO.

DON FELIPE, &c. *Por quanto teniendo consideracion á las muchas partes que concurren en vos el Doctor Don Juan de Solorzano, del nuestro Consejo de las Indias, y á los muchos, y buenos servicios que nos haveis hecho, tenemos por bien que seais del nuestro Consejo; pero por el defecto con que os hallais del oir, es nuestra voluntad, que jurando en él quedeis alli jubilado, sin gozar de salario, propinas, y emolumentos que tocan á esta Plaza; pero con reservacion de la que teneis del dicho nuestro Consejo de las Indias, para haverla de servir, exercer, y residir, con todos los salarios, y emolumentos, como al presente lo haceis. Porque nuestra merced es, que siendo vos sujeto tan digno de serviros en el Consejo, no os falte este Honor por el dicho defecto. Y mandamos al Governador, y los del dicho nuestro Consejo, que tomen de vos el juramento, y solemnidad que se acostumbra; el qual hecho, os reciban, y tengan por uno de los del &c. Y que goceis, y os guarden, y hagan guardar las honras, gracias, mercedes, franquezas, libertades, preheminencias, prerogativas, é inmunidades, y otras cosas, que por razon de ser del, os deben ser guardadas, todo bien, y cumplidamente, sin faltaros cosa alguna, y que en ello, ni en parte, impedimento alguno no os pongan, que Nos desde agora os havemos por recibido al dicho oficio; y os damos el mismo poder que tienen los otros del dicho nuestro Consejo en la forma referida, caso que por ellos, ó alguno dellos á él no seais admitido. Y asimismo mandamos al Governador, y los del nuestro Consejo, y Contaduria mayor de Hacienda, que asienten esta nuestra Carta en los nuestros libros que ellos tienen, y os la buelvan originalmente, sobrescrita, y librada dellos, para que la tengais por titulo del dicho oficio en la dicha forma. De la qual se ha de tomar la razon antes que use della en la nuestra Secretaria del Registro de Mercedes; y sin haverla tomado, no la executen los Ministros, y personas á quien tocáre su execucion. Dada en Madrid á quatro de Enero de mil seiscientos quarenta y dos años. YO EL REY. Yo D. Antonio Hurtado de Mendoza, Secretario del Rey nuestro Señor, la hice escrivir por su mandado.*

EN LA VILLA DE MADRID, *á siete dias del mes de Enero de* 1642. *años, ante los Señores del Consejo de su Magestad, estando presente el Señor Don Diego Castejon y Fonseca, Obispo Governador del Consejo, y demás Señores dél, juró por del Consejo de su Magestad el Señor Doctor Don Juan de Solorzano en virtud del titulo desta otra parte contenido, el qual dicho juramento hizo en la forma, y segun, y como se acostumbra, y antes que los Señores Don Christoval de Moscoso, Don Diego de Zeballos, Don Gregorio Lopez de Mendizaval, y Don Juan Baptista de Larrea, que asimismo juraron por del Consejo este mismo dia: y se declaró tocar la antiguedad al dicho Señor Don Juan de Solorzano, de los demás Señores que juraron este dia, de que certifico yo Francisco de Arrieta, Secretario de su Magestad, y su Escrivano de Cámara mas antiguo de los que residen en el Consejo. Francisco de Arrieta.*

El *Honor* * dice Aristoteles, *lib.* 4. *Ethic.* 105
que es el mayor bien de todos los exteriores. Y Santo Tomás 2. 2. *quæst.* 129. *artic.* 4. que es el premio de qualquier virtud, y el que las engendra, conserva, y aumenta. Doctrina que tambien la enseñaron nuestros Jurisconsultos, y otros graves Autores á cada paso, como consta de los muchos que junta el docto Presidente de Granada, electo meritisimamente Obispo de Salamanca, Don Juan Baptista Valenzuela Velazquez, *cons.* 82. *n.* 32. & *seqq. volum.* 1.

Ninguna * cosa es mas debida á las letras, 106
y estudios, pues la misma Sabiduria, *Eccles iast.* 24. confiesa, que en el Honor tiene libradas sus flores, y frutos: *Flores mei dicit Sapientia fructus Honoris, & Honestatis, & Sapient.* 7. 6. *Venerant mihi omnia bona pariter cum Sapientia, & innumerabilis Honestas per manus illius.*

A que alude * el Emperador Friderico *in* 107
Auth. habita, C. ne filius pro patre, ibi: *Sententia & probitas intellectus omnem meretur prærogativam, l. fin. C. ubi Senat. vel Clarissi.* ibi: *Sudoribus Magisteriæ potestatis factus clarus*, Casiodor. *lib.* 6. *epist.* 10. *Sapientia est quæ honores meretur, totum aliud extrinsecùs venit: & lib.* 4. *epist.* ibi: *Dignum est, ut qui est scientia præditus, reddatur honore reverendus*, y otros textos, y lugares que trae Cagnolo *in l. dicm functo, num.* 165. *D. de offic. Assess.*

Pero

108 Pero quando este Honor * procede por concesion, y confesion de tan gran Rey, y Monarca como V. M. (que Dios guarde) y lleva embueltas en sí las circunstancias, y realces que he ponderado, sube tanto de punto, que Casiodoro constituye en él la verdadera pompa, ostentacion, y calificacion de los meritos; porque siempre se entiende que le dán á los dignos, y que libres de otros afectos, y respetos, solo ponen los ojos en aquellos que puedan merecer el aplauso de todos. Y así dice *lib.* 1. *epist.* 12. *Pompa meritorum est Regale judicium; quia nescimus ista nisi dignis impendere. Et quamquam potestati nostræ, Deo favente, subjaceat omne quod volumus, voluntatem tamen nostram de ratione metimur: ut illuda magis æstimemur elegisse, quod cunctos dignum est approbare, &c.* & eod. lib. epist. 3. *Judicii nostri culmen excelsum est, cùm qui à nobis provehitur, præcipuus, & plenus meritis æstimetur: Nam si æquabilis credendus est, quem justus elegerit: si temperantia præditus, quem moderatus ascivit: omnium profectò capax potest esse meritorum, qui judicem cunctarum meruit habere virtutum. Quid enim majus quæritur, quàm hic inventisse laudum testimonia, ubi gratificatio non potest esse suspecta? Regnantis quippe sententia, judicium de solis actibus sumit, nec blandiri dignatur animus dominii potestate munitus*: eod. lib. epist. 43. *Non est majus meritum, quàm gratiam inveniste Regnantium. Nam quibus fas est de cunctis optimos quærere, videntur semper meritos elegisse.* Pensamiento, que parece imitado de Plinio Jun. *lib.* 7. *epist.* 31. ibi: *Etenim qua gloria dignum est, summo viro in tanta eligendi facultate præcipuè placuisse.* Et Idem Casiodor. *lib.* 4. *epist.* 3. *Ad ornatum Palatii credimus pertinere, aptas dignitatibus personas eligere: quia de charitate servientium crescit fama dominorum. Tales enim provehere Principem decet, ut quoties procerem suum fuerit dignatus aspicere, toties se cognoscat recta judicia habuisse.*

109 Y porque * en la eleccion, y distribucion de semejantes Magistrados, y Honores hacen los Reyes, y Principes tan exácto juicio, y exámen, conforme á lo que el Real Profeta dice en el Psalm. 98. vers. 3. *Et honor regis judicium diligit.* (que aunque le dán otras exposiciones, tambien se puede tomar
110 en este sentido) * Aclamaban los Emperadores Romanos, no solo *buenos*, sino por *optimos* á los Candidatos que designaban por Consules quando los publicaban al Pueblo, como lo dá á entender Plinio en su Panegyrico, ibi: *Faciebas ergo, cùm diceres, optimos; nec ipsorum modò vita à te, sed judicium Senatus comprobabatur, ornarique se, non illos magis quos laudabas, lætabatur.* Donde Justo Lipsio en su Comentario nota este rito, y por él dá luz á Seneca, *epist.* 111. en que dixo: *Itaque verbo illo quasi publico usus es, & sic amicum dixisti, quomodo omnes Candidatos viros bonos dicimus.*

Tienen por * sacrilegio que se dude de 111
su acierto en ella, ó se tenga por menos digno el que así honraron, y proveyeron, como lo dicen los Emperadores Graciano, Valentiniano, y Teodosio *in l.* 3. *C. de crimin. sacril. Disputare de principali judicio non oportet, sacrilegii enim instar est dubitare, an is dignus sit, quem elegerit Imperator.* Texto con que concuerda la *l.* 11. *tit.* 18. *part.* 1. y sobre cuya explicacion junta, despues de otros, algunas cosas curiosas, D. Fernando de Mendoza, *lib.* 1. *disput. de pact. lib.* 5. Modicio *lib.* 2. *disput. dubit.* 33. y Rodolfino *concl.* 9. *num.* 9. *pag. mihi* 152. donde la limita, quando notoriamente consta, que el Ministro es malo, ó el Principe fue mal informado. Et novissimè Joan. Maria Campana *in tract. de electione. offic. num.* 92. D. Francisc. de Alfaro *de offic. Fiscal. glos.* 3. *num.* 4. *& glos.* 13. *num.* 6.

En esta conformidad habló * S. Juan Chry- 112
sostomo, *homil.* 14. *ad Roman.* diciendo: *Neque enim Rege suffragio suo aliquem eligente, aut honorem alicui apud omnes præconio suo decernente, substinebit subditorum quisquam contradicere.* Porque antes * todos le deben hon- 113
rar en viendo que su Rey le ha honrado, como lo dice en la *l.* 1. *C. de domest. & protect. l. restituenda, in fin. C. de Advocat. divers. jud.* Bonus de Curtili *in tract. de nobilit.* 3. *part. num.* 16. Casan. *in Catalog. glor. mund. part.* 1. *consid.* 4. Præses Valenzuela, *cons.* 82. *num.* 16. *& seq.* Cœpola *in tract. de Imperat. milit. diligen. vers. Per Imper. num.* 5. donde alega la *l. fin. D. de albo scrib.* que dice, que los nombres de aquellos deben ser prepuestos, y preferidos, que por juicio, y aprobacion del Principe merecieron las dignidades.

En quien se verifica * aquel celebrado Tro- 114
chaico de Solon: *Non erunt honores unquam fortuiti muneris*, que segun la exposicion de Erasmo, quiso decir, que *Honos verus, virtutis est præmium, non munus fortunæ.*

Y mas quando, como se ha dicho, son en remuneracion de meritos, y servicios, y caen unas sobre otras, que * es circunstan- 115
cia que las aumenta, como doctamente lo prueba Socino, *cons.* 128. *præstantissimè n.* 1. *lib.* 1. *& cons.* 288. *circa primum, vers. Sed ad præmissa, lib.* 2. concluyendo *quòd dignitas addita dignitati, auget dignitatem, & successivè debet augere commodum, l. si longius in fin. D. de judiciis*, Oratius Mandosius *in tract. de privileg. ad instar glos.* 7. *num.* 29. diciendo: *Quod dignitatis superveniens debet priorem statum augere, non minuere in eo, in quem cecidit, l. Senatores, ubi DD. D. de Senator. l. assumptio l. filii, §. Senatores, cum l. seq. D. ad municipal. l. si quis, C. de Advoc. divers. jud. l. Alexandrinus, ubi Bart. C. de Decurion.* Lanfranc. *in tract. de arbitr. part.* 2. *num.* 13. & Præses Valenzuela *cons.* 82. *n.* 48. *col.* 1. A los quales añado la regla comun, de que siempre debe ser tenido en mas el que se ha-

halla honrado con dos calidades, ó dignidades, ut latè per Tiraquel. *de nob. cap.* 5. *n.* 8. Navarr. *de major. & obed. cons.* 5. *n.* 15. Menoq. *cons.* 125. *num.* 11. *& cons.* 51. *num.* 31. *& cons.* 305. *à num.* 45. Grasis *de effect. cier. in prælud. num.* 133. Contelorius *de præcedent. num.* 5. & Ferro *eod. tract. quæst.* 23. *ex n.* 4.

116 En este, Señor, * que V. M. por su Real benignidad, y grandeza se ha servido de hacerme, lo hallo junto, y exuberante todo, menos mis meritos, y que parece que la antevió Casiodoro quando escriviendo de la del Magisterio de los oficios que el Rey Teodorico havia concedido á Eugenio, le dice, *lib.* 1. *epist.* 12. *In hoc campo exercitatus cursu meritorum, ad palmam nostri judicii perveniti. Nec tamen Benignitas nostra una remuneratione contenta, honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat, quasi debeat omne quod præstat. Sume igitur Magisteria infulas dignitatis, usurus omnibus privilegiis, quæ tuos habuisse constiterit decessores. Atque ideò tanto judicio lætare suscepto, qui pro labore honoris tui, honorem alterum accipere meruisti. Quid enim de priore senserimus præmio, secundæ dignitatis declaramus augmento.*

117 Pero porque algunos * no hacen desta merced el concepto, y estimacion que es justo, pareciendoles que la Plaza del Consejo es
118 solo Titular, y ad Honores. Y que * aun no se puede llamar dignamente *Magistrado*, ó *Oficial* el que no exercita, ni administra jurisdiccion, segun lo que despues de Bart. *in l.* 1. *C. de Collegiat.* junta, y apunta Casaneo *in Catal. glor. mund.* 6. *part. consid.* 6. Marcel. Mauro *Allegat.* 77. Ascla *determinat.* 107. *n.* 8. Joan. Bapt. Thorus *in addit.* ad Pontem *de potest. Proreg. tit.* 3. *§.* 9. *num.* 7. *pag.* 41. & Steph. Gratian. *discep.* 291. á quienes parece que asiste, ó ayuda Casiodoro *lib.* 6. *epist.* 12.
119 Donde * llama *ocioso cingulo*, ó dignidad la de semejantes Honores: *Otiosi cinguli honore præcincta dignitas.*

120 Estos dias * se han querido poner en duda algunos, que yo pretendo se comprehenden debaxo della, y del titulo que se me ha despachado, y en particular la distribucion, ó pitanza que se dá á los del Consejo, en vez y lugar de la cera que se suele dár en la Iglesia el dia de la Purificacion de nuestra Señora, á dos de Febrero, que comunmente llaman *de la Candelaria.*

121 Me ha parecido * ser no solo conveniente, sino forzoso, dár á entender qué genero de mercedes son estas que se llaman *Honorarias*, ó *Titulares*: qué noticia hay dellas en la antiguedad, y de las causas de concederlas; y
122 qué privilegios, y prerogativas consiguen, ó conservan los que llegan á merecerlas. Y * suplicar á V. M. (como lo hago) con la humildad debida, mande no se me nieguen las que por justicia y derecho se me debieren, supuesto que yo no pretendo otras, enseñado por Plauto *in Amphit.* que *injusta ab justis impetrare non decet.* Y que * en defender estas
123 *Obras Posthumas.*

que he adquirido por los pasos y escalones que tan dilatadamente he dicho, y fundado, por echar mas firmes, y sólidos cimientos á lo que ahora pretendo decir, no me lleva la ambicion, de que siempre he vivido muy ageno, como á V. M. le consta, sino el zelo, y deseo de no perder lo grangeado, imitando á Ausonio Gallo, que decia de sí:

Ipse nec affectans, nec detrectator honorum.

y siguiendo el consejo de Seneca el Trágico *in Thyeste*:

Nec abnuendum est, si dat imperium Deus,
Nec appetendum.

y mas en terminos el de Plinio Jun. *lib.* 5. *epist.* 15. que dice no es ambicion este linage de cuidado: *Nam licèt sint homines ab omni ambitione longè remoti, debet tamen eis jucundus esse honor ultrò datus.*

Y que sea lícito * el apetecerle es doctri- 124
na de Santo Tomás 2. 2. *quæst.* 131. *art.* 2. *ad.* 3. referida, & ilustrada por el insigne, y elocuente Maestro Fr. Juan Marquez *en su Govern. Christ. lib.* 2. *cap.* 38. y otros que cita, y sigue Juan Dominico Tason Napolitano *in pragmat. de antefato, vers.* 7. *observ.* 3. *pag.* 395. *n.* 112. donde dice, que todos los Regentes de Napoles en su tiempo eran Señores de Título: tanto cuidado havian tenido en honrarse, y aventajarse.

Pero aun es mucho mas lícito * el defen- 125
derle, y tan lexos de poder por eso caer en nota de ambicion, que antes se incurre la de indignidad, y crueldad en sí mismo, y contra sí mismo, por el que peca de corto, ó inadvertido en volver por sus honores, y preeminencias, como despues de otros muchos que alegan, lo resuelven Tiberio Deciano *cons.* 7. *num.* 2. & 17. Bursato *cons.* 343. *num.* 1. Menoq. *cons.* 51. *num.* 3. *& cons.* 52. *num.* 152. *lib.* 1. *cons.* 51. *num.* 3. *lib.* 2. *cons.* 126. *num.* 1. *lib.* 2. *& cons.* 902. *n.* 1. *lib.* 10. Bobadilla *in Polit. lib.* 3. *cap.* 2. *num.* 20. *litt. D.* Card. Tusch. *lit. D. conclus.* 430. Mastrillo *de Magistrat. lib.* 5. *cap.* 4. *num.* 11. Riccius *in praxi Fori Eccles. tit. prax. præced. decis. ultim.* donde dice, que el que mata á otro por defender sus honores, y preeminencias no há de ser condenado en pena ordinaria. Y yo latisimamente en mi alegacion de la precedencia del Consejo de Indias al de Flandes, §. 3. *per tot. ex num.* 20. & novissimè D. Micael Ferro Manrique *in tract. de præced. Eccles. q. ult. in fin. ubi me allegat.*

Fuera de que, si como * dice Pl. Jun. *lib.* 1. 126
epist. 19. *in fin.* esta defensa pide mas solicitud y cuidado, quando se embuelve en ella el sustentar el beneficio que nos hizo un amigo: *Nam solicitus* (inquit) *custodiendus est honor, in quo etiam beneficium amici tuendum est.* Mucho mas * aprieta su obligacion, donde se tra- 127
ta de no perder cosa alguna en los que se huvieren concedido por V. M. cuya Real autoridad, y grandeza viene á ser principalmen-

128 te interesada en esto, como * á quien toca en primer lugar el hacer que se cumplan, executen, y conserven colmadamente los favores, mercedes, y franquezas que huviere hecho, como en otro proposito lo dixo San Gregorio Nazianzeno *in orat. funeb. de laudib. D. Athanasii*, y Juan Equio *in festo omnium Sanct. homil. 1. part. 2. num. 1.* referidos repetidamente por el Presidente Valenzuela *d. cons. 82. num. 26. volum. 1. & cons. 201. n. 94. volum. 2.* y el texto *in cap. decet, de regul. jur. lib. 6. l. cùm multa, C. de hon. quæ lib.* ibi: *Oportet Imperialem liberalitatem culmen habere præcipuum*, Rota *decis. 70. num. 4. & 5. part. 1. divers. sacri Palatii*, donde resuelve, *conformari intentioni, & voluntati Principis, qui dignitatem concessit, quod illi perpetuò assistant ejus prærogativæ, & Honores.* De que tambien trata Menoquio, *lib. 3. præsumpt. 103.*

129 *num. 31.* y elegantemente * Casiodor. *lib. 1. epist. 10.* ibi: *Mutilari certè non debet, quod laborantibus datur, sed à quo fidelis actus exigitur, compensatio imminuta præstetur. Providete itaque, ut quod benemeritis impendimus, incorrupto munere consequantur, &c.*

130 Y Aristoteles, * de quien refiere Eliano, *lib. 14. de var. histor.* que con ser tan gran Filósofo, no pudo llevar bien que se le menoscabasen los honores que por publico decreto le havian concedido en la Ciudad de Delfos, diciendo, que tolerára mejor que no se los huvieran dado. Las palabras de Eliano son: *Aristoteles, cùm quidam ei decretum Delphis honorem eripuisset, scribens de his ad Antipatrum, inquit: Ea, quæ Delphis mihi decreto sunt assignata, quibusque nunc privatus sum, animum unum afficiunt: ut nèque magnopere mihi cordi sint, nèque omnino non sint. Sapientissimè autem putavit, non esse simile dignitatem aliquam non suscipere, & cùm jam acceperis, ea spoliari. Non enim grave est non adipisci: at cùm adeptus sis, rursum amittere, id satis quidem molestum est.*

131 Supongo, pues, que * en los Emperadores, Reyes, y Principes Soberanos, y absolutos está, y reside la raiz, y fuente de todo lo jurisdiccional de sus Estados, y dellos nace, y á ellos vuelve lo que á esto toca, segun la célebre, y repetida doctrina de Baldo *in cap. 1. num. 11. de alodiis*, Afflict. y Albarot. *in cap. 1. §. adeò, de pace juram. firm.* y de las leyes de Partida, y otros muchos Autores que refiere nuestro gran Presidente Covarr. *cap. 12. pract. num. 9.* Menoq. *lib. 2. præsumpt. 14.* Bosius *tit. de Princ. num. 233.* Celsus Hugo *cons. 60. num. 8.* Lud. Saca *cons. 8. num. 36. lib. 1.* Peregrin. *de jure fisci, lib. 1. tit. 1. num. 10. & 11.* Camil. Borrel. *de præstant. Reg. Cath. cap. 21. num. 17. & de Magistr. Edict. lib. 3. cap. 2. num. 5. usque ad 9.* Pacian. *de probat. lib. 2. cap. 43. ex num. 8. ad 12.* Cancer. *variar. resolut. tom. 2. cap. 2. num. 106. & 307.* & Antonio de Petra *de potestat. Princ. ferè per totum*, & *in tract. de fidelcommis. quæst. 13. à num. 563.*

Y por el consiguiente, * en los mismos 132
consiste la creacion, ordenacion, y formacion de los Tribunales, Magistrados, y demás Jueces, Ministros, y Oficiales que juzgan ser necesarios en sus Reinos, y Señorios, para exercitar esta jurisdiccion, y mantener a sus vasallos en paz, y justicia, *L. si constat. de appellat. cap. 2. de electione, l. in nomine Domini, C. de offic. Præfect. Prat. Africæ*, ibi: *Civilium administrationum judices, & officia singulis Africarum Provinciis constituimus, l. ult. C. ad leg. Jul. repetund. l. ult. C. offi. Magistr. milit. l. C. de Metrop. Berit. l. probatorias 9. C. de diversis offic.* ibi: *Sed ex authenticis tantùm sacris probatoriis, manu nostra subscriptis, & nostro arbitrio præstandis; text. vulgarit in l. 1. §. cùm urbem, D. offic. Præfect. urb. Auth. de defens. civit. §. interim, collat. 3. cap. 1. quæ sint Regalia in usib. feud.* ibi: *Potestas constituendorum Magistratuum ad justitiam expediendam*, ubi Bald. *num. 7.* & Afflict. *vers. Potestas; num. 1. l. 2. tit. 4. part. 3. l. 1. tit. 9. lib. 3. Recop.* cum aliis latè traditis à Bart. *in l. Imperium, num. 6. D. de jurisd. om. jud.* Alexand. *in l. 1. in princip. D. de offic. ejus*, Molin. *de Hispan. primog. lib. 4. cap. 11. num. 61.* Robitus *cons. 79. n. 55.* Larrea *cons. 2. num. 71.* Carol. de Grasal. *de Regal. Franc. fol. 111.* Sixtin. *de Regalib. lib. 2. cap. 15. per tot.* Casaneus *in Catal. glor. mund. 7. part. consider. 9.* Thesaur. *in procem. decis. num. 10.* Cabed. *decis. 85. num. 1. part. 2.* & latè Mastrill. *lib. 1. cap. 1. num. 9. & cap. 4. ex num. 1. lib. 4. cap. 16. num. 89. lib. 5. cap. 4. n. 73.* & Stephan. Gratian. *discept. 940. n. 6. vol. 5.* D. Francisc. de Alfaro *de Off. Fiscal. glos. 1. num. 2.* & Bobad. *in Polit. lib. 3. cap. 2. num. 1.*

Asimismo * los mismos Principes son los 133
que pueden, y suelen disponer, y distribuir á su arbitrio las dignidades, grados, ocupaciones, honores, preeminencias, precedencias, emolumentos, y prerogativas que se han de dár, y guardar á sus Oficiales, y Magistrados, por ser ellos tambien la fuente, y origen de quien proceden los proprios honores. Y los que hacen, y constituyen las dignidades, y encierran en sí los tesoros dellas, como notablemente lo dixo Baldo *in cap. 1. vers. A. Principe, notab. 1. tit. quis dicatur Dux*, Joan. de Platea *in l. 1. in fin. C. de silent.* Martin. Laudensis *in integro tractatu de dignitatibus*, idem en el tratado *de Principe, quæst. 540.* Paris de Puteo *de re militar. lib. 7. num. 11.* Joan. Lecirier *tract. de primog. conclus. 3. quæst. 11. n. 14.* Petr. Greg. *lib. 6. de Repub. c. 12. n. 8.* Joann. Andr. Georg. *alleg. 33. n. 16.* Sigismund. Lofred. *cons. 39. n. 1.* Riminal. Jun. *cons. 5. n. 93. lib. 1.* Joann. Vincent. de Anna, *alleg. 57. n. 2. & Alleg. 130. n. 3.* Albert. Leonin. *cons. 1. num. 2.* Mastril. & alii ubi supra, Menoq. *cons. 302. n. 7. lib. 4.* Præses Valenz. *d. cons. 82. n. 22. & seqq. vol. 1. & d. cons. 201. n. 83. &* 84. & Bobadill. *in Polit. lib. 3. cap. 2. num. 1.*

Usan-

Usando, pues, desta potestad, hallamos en las noticias del Imperio Romano, y Griego,

134 y de otros Reynos, y Principados, * haver sido varios los Magistrados, Oficiales, y Ministros de Paz, y de Guerra, que crearon, é instituyeron para el govierno de sus Repúblicas, y Exercitos, y para el servicio, y guarda de sus personas, y palacios. De que nos dán mucha luz tantos títulos como dellos hay en los Digestos, y Código: especialmente en sus tres libros ultimos, que llamamos *Volumen*, y hacen largo catálogo Alciato, y Guido Pancirolo *in notit. utriusque Imp.* Pomponio J. C. y sus Comentadores *in leg. 2. §. post originem cum seqq. D. de orig. jur.* Pomponio Læto, Fenestella, Joann. Pyrro, Anglebermeo, Guillerm. de Monferrat. *in schedul. Magistratuum civilium*, Martin Garato Laudense *in tract. de Dignitatibus*, Nicolao Boerio *de author. magn. consilii, & de ordine, & differentia graduum utriusque fori, inter tract. Doct.* Justo Lipsio, Sigonio, Rosino, Dempstero, Bullengero, Mastrillo, *lib. 5. cap. 1. &* 2. y otros que han escrito de Magistratibus, Franc. Polleto *in historia fori Romani*, Casaneo *in Catal. glor. mund. part. 6. &* 7. Donelo, y Osualdo, *lib. 17. Coment. jur. civil. cap. 7.* el novísimo Jacobo Guterio en sus libros *de officiis domus Augustæ*, Bobadill. *in Polit. lib. 1. cap. 9. n. 11. & seqq.* y Laurencio Beyerlink, digno de leerse, *in theatro vitæ humanæ, litt. M. verb. Magistratus ex pag. 24.* Y hablando de los Magistrados, y Prefecturas de Francia Vicencio Lupano, y destos, y de todos Juliano Taboec. *in tract. de Magistratib. post cataclismum institutis, deque multiplici personarum delectu.* Y de los de nuestra España, el Señor Rey Don Alonso en sus nunca dignamente alabadas, y admiradas leyes de Partida, præcipue *l. 7. cum seqq. tit. 18. p. 4.* y los muchos títulos que de ellos tratan en la Nueva Recopilacion.

135 A estos * Magistrados, Ministros, y Ministerios fueron asimismo dando sus títulos, honores, salarios, y grados de dignidades, segun la ocupacion que exercian. Juan de Platea las divide en doce especies; *in rub. de dignitat.* pero la mas comun, y juridica division es de quatro: conviene á saber, *Superilustres, Ilustres, Spectables*, y *Clarissimos.* De las quales, y de los cargos á quien corresponden estos títulos, tratan largamente la Glosa, Bart. y otros Doctores *in l. 1. D. de offic. ejus*, y en la *rub. C. de dignitat. & in l. unica, C. ubi Senat. vel clarissimi, & C. ut dignitatum ordo servetur*, Glos. célebre *in Authent. ut ab Illustribus, & in procemio Instit. §. cumque hoc 3.* Azo *in summa, tit. C. de offi. Præfect. Orient.* Speculator, & ejus Additionator, Joan. Andræas *tit. de jurisdict. omn. Judic. §. 1.* Angelo, y Alexandro *in rub. eod. tit.* Albertico *in l. Imperium, n. 17. eod. tit.* Platea *in l. fin. C. de Decurion.* Bald. *in cap. cùm accessissent, de constit.* Abbas, & Imola *in cap. tolita, de major. & obedient.* Alciato *in l. speciosas, D. de verbor. signifi.* elegantèr Cujacius *in l. fin. Cod.*

de silentiar. Petr. Ferrara *in praxi, in forma Apostolorum, §. spectabilis, pag. mihi 199.* Farinacius *cons. 85. 1. p. n. 156.* Petr. Gregor. *lib. 47. syntagm. cap. 12. num. 18. ad fin.* Martha *de jurisd. 2. p. cap. 34. in fin.* Guido Pancir. *in Thesaur. var. lib. 1. cap. 3.* latissimè Menoq. *lib. 2. de arbitrar. cent. 1. cas. 68.* & Bobadilla *ubi supra, n. 14. & seqq.*

Aunque no ignoro, * que Alciato, *lib. 3.* 136
dispunct. cap. 14. y Juan Orozco *in d. l. 1. D. de off. ejus, & in l. fœminæ, D. Senatorib.* echan con razon menos en esta division, el Titulo, ó Dignidad del *Perfectissimado*, de que hay titulo particular en el Código, de *Perfectissimatus dignitate*, ubi etiam idem Alciat. Y la constituyen despues de la de *Clarissimos*; y el mismo Alciato niega se halle en Derecho mencion de la de *Superilustres*, y que esta palabra sea del todo latina, alegando para esto algunos lugares de Casiodoro, y el de Ausonio en la Mosella, donde muestra, que * la dignidad de la Prefectura, que era 137
constituida entre las Spectables, solo se hallaba precedida de la de los Ilustres.

Quique tuas rexere urbes, purâmque Tribunal,
Sanguine, & innocuas illustravere secures.
Præfecturarum titulo tenuere secundo.

Pero en esto, * es sumamente dificultó- 138
so constituir regla cierta, por la gran variedad, y confusion que en las leyes, y Autores se halla, cerca de la aplicacion de los títulos, nacida de la mudanza de los tiempos, y Imperios, y de la mayor, ó menor estimacion que en ellos se iba haciendo de los mismos cargos, y oficios, como doctamente lo advierte Cujacio, y Menoq. *in locis supra citatis*, Garsias Toletan. *in d. rub. C. de dignat. n. 7.* y Conrado Ritershusio *sup. Novel. 2. part. cap. 2. de Magistr. n. 20. pag. mihi* 132. cuyas son las palabras siguientes: *Illud quòque in genere observandum, Magistratus variare pro diversitate temporum, locorum, & Reipub. prout hic, vel ille status: hæc, aut illa forma obtinet: Id quod si ille ex cutvis animadvertere, conferenti aliquot titulos libri primi Pandectarum, & primi libri Codicis. Item aliquot titulos in tribus posterioribus libris Codicis, quos diligentissimè exposuit Cujacius. Conferenti, inquam, ista omnia cùm iis, quæ à doctissimis viris scripta sunt de Magistratibus P. R. & Reip. veteris adhuc florentis. Usque adeò nihil stabile est in rebus humanis, ne in legibus quidem, & Magistratibus, hoc est in rebus omnium maximis, & divinissimis tantum abest, ut in aliis rebus minoris momenti, aliqua esse possit constantia, aut perpetuitas.*

Y hablando * en materia de los títulos, 139
siente lo mismo Menoquio en el *cons. 342. lib. 4.* mostrando la variacion que en ellos ha havido, y concluyendo en el *num. 43.* que el de *Ilustrissimo* solia ser mayor que el de *Excelentissimo*, y se daba solo á los Reyes; y hoy lo vemos mudado, y parece que el de *Excelentissimo* se tiene en mas; como tambien * el 140

de *Eminentisimo*, que en nuestros tiempos se ha aplicado á los Cardenales, de que hace particular observacion Juan Dominico Tason *in pragm. de Antefato*, pag. 394. *n.* 108. & 109. Sin que para esto pueda haber mas razon de discrimen, que la estimacion, ó opinion que se induce por la costumbre, como lo advierte el mismo Menoquio *ubi supra n.* 43. refiriendo á Bartolo, Decio, Roco de Curte, Purpurato, y otros Autores.

Y no se contentando con nombrar, y proveer los Magistrados, Oficiales, y Ministros, que se juzgaban por bastantes para el uso, y exercicio ordinario de los tribunales, cargos, prefecturas, y oficios que he referido, * solian tambien nombrar otros algunas 141
veces, que tuviesen, y gozasen la dignidad, titulo, y honor de ellos, relevandolos de su uso, exercicio, y ocupacion; ó yá porque habiendola exercido largos años, cesó el uso della, ó la renunciaron, ó la edad, y otros accidentes, ó achaques pedian ser jubilados en ella: ó porque aun sin haberla exercido, la calidad, y meritos de sus personas, ó otros justos respetos que movian al Principe, les hacia digno deste favor, y de ser agregados al tribunal, ó colegio en que se les daba.

A los que actualmente servian, exercian, y militaban, llamaban *AGENTES*, ó *ADMINISTRANTES*. A esotros, *VACANTES*. Este mismo nombre daban tambien á los que proveian estando ausentes, quando aun antes de entrar á servir, se les concedian desde luego las preheminencias del cargo á que los promovian, y destinaban.

A los Titulares, que ni havian servido, ni exercido, ni havian de servir, ni exercer en aquel oficio, ó ministerio, con cuyo nombre los honraban, y titulaban, los llamaban HONORARIOS, con la distincion en unos, y otros, de *presentes*, ó *ausentes*, que dexo apuntada.

Como se halla dispuesto, y mas largamente explicado por los Emperadores Teodosio, 142
y Valentiniano * *in leg.* 2. C. *ut dignitatum ordo servetur*, por estas palabras: *Omnes privilegia dignitatum hoc ordine servanda cognoscant, ut primo loco habeantur hi, qui in actu positi, illustres peregerint administrationes. Secundò veniant vacantes, qui præsentes in comitatu illustris dignitatis, cingulum meruerint: Tertium verò ordinem eorum prospicimus, quibus absentibus cingulum illustris mittitur dignitatis. Quartum Honorarium, qui præsentes à nostro numine sine cingulo codicillos tantum honorariæ dignitatis adepti sunt. Quintum, eorum quibus absentibus similiter sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis, &c.* Con quien contesta la *l.* 3. *Cod. ubi Senatores, vel Clarissimi*, que habla de los privilegios de los jubilados: *l. Decurio* 41. ibi: *Et si vacare per senectutem potuerit: leg. nullos* 60. ibi: *Hi verò qui honorario titulo illustrem dignitatem consequuti sunt, &c. Cod. de Decurion. leg.* 1. *Cod. de silentiar. l.* 3. *Cod. eod. tit.* ibi: *Honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, ut dignitatem solam habeant ex Senatu: l. omnes* 9. *Cod. de metatis, & epidemet.* ibi: *Cæteris verò, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citrà cingulum pro suo solo honore delata est, &c. Novella Theodosii eod. tit. & l. unica, Cod. qui à prohib. tyron. in Cod. Theodos.* elegantèr Justinian. *in Novella* 70. ibi: *Quadam præfecturæ figura, quam honorariam vocabant, codicillis ab imperio super ea collatis*, & ibi: *Si verò solos participare voluerit honore: fieri quidem codicillos, & his dari, tantùm verò valere hujusmodi imperialem largitatem, ut ille honoratus quidem sit, & maximæ curiæ pars esse videatur, &c.* con otros textos, y Autores Latinos, y Griegos, * que juntó 143
doctamente Cujacio *in l.* 1. *Cod. de Primicerio*, Brisonio, Schardo, Kalvino, y los demás, que han escrito de verbis juris, *verb. Honorarii, & verb. Vacantes*, Dionysio Gotofredo *in notis ad d. l.* 2. *Cod. ut dign. ord. servetur, & ad d. Novell. Justin.* 70. Menoquio *d. cas.* 68. *n.* 41. & 42. Casaneo *in catal. glor. mund. 6. p. consid.* 4. ubi agit *de Vacantibus, & consid.* 5. ubi *de Honorariis*, Joann. Francisc. à Ponte, y su Adicionador Thoro *in tract. de offic. & potest. Proreg. tit.* 3. *de elect. official.* §. 8. *n.* 10. & *seqq.* Rovito *in pragm.* 1. *de Titulorum abusu, n.* 42. & *seqq.* Jacobo Gutierio, que habla de Vacantes, y Honorarios con erudicion, *lib.* 1. *de offic. domus Augustæ, c.* 14. & 15. Y las formas de los codicilos, ó patentes, que para unos, y otros se despachaban, refiere Casiodoro *lib.* 6. *var. epist.* 10. & 11. y por ser muy notables, las pondremos luego á la letra.

El llamarse * HONORARIOS pudo tomar 144
origen de ser el Príncipe el que concedia estos honores, y titulos, que es, segun queda dicho, la fuente dellos, como del derecho Pretorio lo dixo con menor causa el J. C. Pomponio *in l. jus autem civile*, §. 1. *D. de just. & jur. l.* 2. §. *eodem tempore, D. de orig. jur.* y mejor el Emperador Justiniano *in* §. *Prætorum, eod. tit.* ibi: *Hoc etiam jus, Honorarium solemus appellare, quod qui honores gerunt, id est Magistratus authoritatem huic juri dederunt.*

O mas propriamente, porque faltandoles á los Honorarios el exercicio de los Magistrados, ó Dignidades, que asi les daban (como queda dicho) solo les venia á quedar el desnudo titulo, y honor de ellas, como expresamente lo dixo * Justiniano *in dict. Nov.* 145
vell. 70. ibi: *Hanc autem ita nominabant, ut nihil aliud, nisi purum Honorem iis, quibus præbebatur, conferret.* Y por eso, el mismo alli llama á la Prefectura Honoraria *Figura Prefecturæ, solam præbens dignitatem.* Y otros textos las llaman *Dignidades imaginarias, vacias, de sombra*, ó asombradas en quietud secreta, y privada, *l.* 41. *Cod. de Decurion. in Theodor. Vel qui sine administratione adumbratarum dignitatum codicillos honorarios meruerint: l.* 74. *eod. tit. & Cod.* ibi: *Inanes verò umbras, & cassas imagines dignitatum codicillis honorarii*

sectantes: l. 5. & 6. *de Honoratorum codicillis, eodem Cod. Theod.* ibi: *Officiis publicis, atque militiæ muneribus expertes, quos habent secreta quietis umbracula: l. ult. d. tit. de Honorat. Cod.* ibi: *Ne quis sibi expetat, sive imaginarios, sive inter agentes codicillos acceperit, &c.*

146 Como tambien, por la misma razon, * los Tutores que no exercian, sino solo eran nombrados en honra de sus personas, ó de las para quien se nombraban, fueron llamados *Honorarios*, *l.* 3. §. 2. *D. de administrat. tutor. l. si quis tutor.* 60. §. *quid ergo si honoris causa tutor datus sit, D. de ritu nupt. l. jure nostro* 26. §. 1. *de testament. tut.*

147 *leg. quod si fortè* 14. §. 1. *solution.* Y * Honorario Tumulo, *el sepulcro inane, ó vacio*, que se levantaba, y erigia mas por honra, y memoria de algun difunto, que para guardar en él sus cenizas, que en Griego se dice cenotafio, *l. in tantum*, §. *Cænotaphium, cum l. seq. D. de rer. divis. l. vel quæ, & l. monumenta, D. de Religios. & sumpt. funer.* cum aliis apud Conan. *lib.* 3. *Comment. cap.* 1. *n.* 4. Alciato *lib.* 1. *paror. cap.* 12. Forcatulo *in Necioman. jur. dialog.* 1. *n.* 28. Brisonio *lib.* 2. *select. cap.* 15. Cotta *in memorab. jur. verb. Cænotaphium*, y Casaubono, y otros in illud Suet. *in Claud. Cæs. c.* 1. *Cæterum exercitus honorarium ei tumulum excitavit: circà quem deinceps statuto die quotannis miles decurreret, Galliarumque Civitates publicè supplicarent.*

148 De aqui vino á pensar * Accursio *in l. nuper, D. de donat. inter, verb. Honoris*, que la donacion, *honoris causa*, de que alli habla el J. C. Cajo: *Recepta est alia causa donationis, quam dicimus honoris causa*: se ha de entender *de simplici honore, id est, sine administratione*, por parecerle, que esta es la mas frecuente acepcion, ó significacion deste nombre HONOR, segun lo que voy probando.

Pero aunque esto en sí es cierto, tambien lo es, que en aquel texto no habla el J. C. de tales honores, sino de los efectivos, y verdaderos como lo muestran los exemplos que luego pone: *Ut ecce, si uxor viro laticlavii petendi gratia donet, vel ut Equestris ordinis fiat; vel ludorum gratia.*

149 Asi tomo, y usurpó la palabra, * *Honoris*, por la misma dignidad que se pretendia, y havia de exercitar. Cosa muy frecuentada en buenos Autores, y ocasionada, segun parece, del grande honor, reverencia, y respeto que se venia á los que llegaban á conseguirlas, como singularmente lo advierte Conano *lib.* 1. *Comment. cap.* 15. *n.* 1. Y la misma rubrica, *D. de munerib. & honorib.* en cuya *l. Honor* 14. el J. C. Calistrato dá á entender, *quòd Magistratui inest dignitas: cursus dignitatem sequitur honor.* Y en el proprio sentido habló Cicer. *Philip.* 8. *Quamquam hoc honore usi* (id est Magistratus) *togati esse solent, quum est in Sagis Civitas.* Sallust. *in Catil. Catallus ex petitione Pontificatus odio incensus quòd extrema ætate maximis honoribus usus ab adolescente Cæsare victus discesserat*, y entienden á Juvenal sus Comentadores *Satyr.* 1. quando dice:

Nunc cum sumus Honos finito computet anno,
Sportula quid referat.

Tambien * llamaban á los Honorarios, y 150
con mas propriedad, y frecuencia, á los Vacantes, ó Jubilados, *inter-agentes*, por el lugar, cabida, y autoridad que conservaban entre los Magistrados actuales, ó administrantes, como consta de las palabras que he referido, *d. l. ultim. Cod. de Honorat. codicil. in Theod. & d. l.* 5. *Cod. de metat.* ubi pro *inter agentes* legendum est *inter-agens, vel inter-agentes, & d. l.* 1. *Cod. de silent.* ibi: *Videlicèt inter-agens taxari.*

Y asi mismo * *Adscriptos, Adscripticios*, ó 151
Allectos, por el Tribunal, ó Colegio donde entraban, ó quedaban diputados, ó agregados, como parece de la *l.* 1. *d. tit. de Honorat. codicil. & l.* 10. *de Prat. in C. Theod. l.* 7. & *seqq. C. de domest. & protect. l.* 1. *de præpos. Lab. l.* 19. & 24. *de Palatin. sacr. larg. l.* 7. *de privileg. eorum, qui in sacro Palat. milit. sed. C. Theodos.* Symmach. *epist.* 95. *lib.* 7. ibi: *Sed adjicienda est prærogativa militiæ, ut beneficio Allectionis utatur.* Donde Jureto en las notas dice, que *in libris Jurisconsultorum nomen allectionis, & allectorum vario sensu accipitur, sed hi. tumitur pro beneficio Imperatoris, quo quis post decursos in aula, & comitatu Principis, labores adlegebatur in ordinem Senatorium, vel ut quæ ex Consularibus consequebatur Clarissimatus Dignitatem.*

A imitacion * de los Soldados supernu- 152
merarios, ó imaginarios, que inventó el Emperador Claudio, y los continuaron otros, poniendolos en las listas, solo para que gozasen los sueldos, aunque no militasen. De los quales habla Sueton. *in Claud. cap.* 23. ibi: *Instituit, & imaginariæ militiæ genus, quod vocatur supra numerum, quo absentes, & titulo tenus fungerentur.* Y por esto los llamaban tambien *Vacantes, Vacantivos, Adscriptos*, ó *Adscripticios*, como consta de lo que dice Lampridio *in Alexand. Severo*, ibi: *Alexander Severus jurejurando constringit, ne quem adscriptum, id est, vacantem haberet.* Trebell. Pollio *in Ballista: Est epistola Valeriani, qua gratias Balista agit, quod ejus consilio nullum adscripticium, id est, vacantem haberet, & tribunum nullum stipatorem, qui non verè pugnaret.* En cuyas notas lo advirtieron bien Casaubono, Salmasio, y Jacob. Guther. *d. lib.* 1. *de offic. dom. Augustæ, cap.* 14. *pag.* 45. donde dice, * que 153
á unos, á y otros: conviene á saber, asi á Honorarios, como á Vacantes, *dignitas codicillis dabatur, & allectionis honos*, como lo muestra Casiodoro en las formulas que referiré luego. Aunque en los Vacantes por Jubilados, ó en los Adlectos, en el goce de los salarios, y en otras cosas, eran mayores los privilegios, que en los Honorarios. y por el exercicio que havian tenido, les quedaba el honor del cingulo de la dignidad que exercieron, y en que jubilaron. Lo qual no era asi en los Honorarios.

Por

154 Por * donde los Griegos introduxeron llamar *Cosoi* á los Administrantes, ó Vacantes, que quiere decir *Cincti*, ó Ceñidos. Y *Agosoi* á los Honorarios, que quiere decir *Discincti*, ó Desceñidos, como consta *ex dict. l. omnes 9. Cod. de metat.* ibi: *Cæteris vero, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citra cingulum pro suo solo honore delata est, d. l. 2. Cod. ut dignit. ord. servetur*, ibi: *Illustris dignitatis cingulum meruerint*, & ibi: *Quibus absentibus, cingulum illustris mittitur dignitatis*, & ibi: *Quibus absentibus sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis.*

555 A la qual diferencia aludió tambien * Sidonio Apollinar *lib. 1. epist. 9.* ibi: *Avienus ad Consulatum felicitate, Basilius virtute pervenerat. Cinctus Avienus, Basilius discinctus*: que es como si dixera, que Avieno havia sido Consul ordinario, suffecto, ó vacante; y Basilio solo Honorario. El mismo Sidonio *lib. 5. epistol. 7. Cinctis jura, discinctis privilegia.*

Porque como es vulgar, y consta de las
156 leyes citadas, y de otras muchas, *Cingulo* se toma translaticia, ó metaforicamente en derecho, y en otros Autores por la administracion, ó exercicio actual de qualquier oficio, ó Magistrado, segun lo advirtió la Glosa *per text. ibi inl. fin. Cod. de præpos. sacri cubic. & l. 1. Cod. de demost. & protect.* Y todos los Autores que han escrito *de verbis juris, verb. Cingulum*, Rebuff. *in l. ut Alphenus 87. ff. de verbor. signif.* y Roberto Stephan. *in Thesauro linguæ Latinæ, verb. Cingulum.*

157 No porque * huviese algun genero particular de Cingulo, que fuese insignia del Magistrado, segun parece lo quiso dár á entender San Gregorio Nacianceno *in epist. ad Africanum*, á quien refiere, y sigue Sirmondo *in notis ad Sidonium d. lib. 1. epist. 9.* sobre aquellas palabras, *pro potestate cinctuti*, donde dice: *Cinctuti, hoc est cincti, erant Præfecti, & alii omnes Magistratus, quibus gladii jus erat, quorum insignia, Cingulum*, y la Glosa *in l. fin. Cod. de præpos. sacr. cubic.* donde explicando las palabras della, *Cingulo uti*, expone: *Ense fortè, vel carruca.* Lo qual se convence, porque expresamente pone como cosas distintas el Cingulo, y las Insignias, *dict. l. 2. Cod. ut dignit. ordo servetur*, ibi: *Sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis, &c.*

158 Sino * porque despues que comenzaron los Cónsules á alzarse, y ceñirse las Togas para las batallas, se recibió el ceñirse tambien los Soldados, por donde Oracio *in Arte Poetica* los llamó *Cinctutos*,

Cinctutis non exaudita Cethegis.

y nuestras leyes están *in protinctu*, al hallarse en estado, disposicion, ó expedicion de pelear; y de aí, porque para exercitar qualquier otra obra mas acomodadamente se hacia lo mismo, se tomó la palabra *Cingulo*, como por synonoma de la palabra *Exercicio*, como lo advierten, y prueban los Autores citados; y
159 mejor que todos * Casiodoro *Psalm. 29. Cingulum significat, quod ad Judicis pertinet dignitatem. Nam cincta potestas in ipso vocabulo nostro constituta. Sic enim cinctum dicimus Judicem, quando ejus fasces, honoresque declaramus, illustratus honore cinctus: cinctus & cingulum Judicis &c. & lib. 6. variar. in formula Patriciatus 2.* ibi: *Hinc est, quòd & Honor ipse cinctus, est cingulum fidele, &c.* Y mas adelante, *eodem lib. form. 12.* llama *Ocioso* á este Cingulo de los Vacantes, ibi: *Otiosi cinguli honore præcincta dignitas.*

Y alli, * y en las dos varias antecedentes, 160
pone las formulas de los Codicilos, ó Patentes con que se solian conceder las Dignidades de Vacantes, Proceres, y Ilustres, y de la Comitiva *primi ordinis*, entre los Condes que llamaban *Consistorianos*, que * eran los que asis- 161
tian á los mas secretos consejos del Principe, *l. 1. §. 1. Cod. de novo, Cod. faciendo, l. 2. Cod. de Advocat. diver. jud. l. ult. Cod. de discuss. & l. 2. & per tot. Cod. de Comitib. Consistor.* cum aliis traditis per Pratejum, & alios, *de verb. jur. verb. Comites Sacri Consistorii.* Y de las causas, y razones que movian, ó obligaban á los Reyes á concederlas, que eran premiar, y remunerar á los benemeritos, y consolar siquiera con este honor á los impedidos. Y por ser las palabras de estas formulas tan al proposito del intento á que este papel se endereza, no quiero escusar de inserir en él las que tuviere por mas substanciales.

FORMULA X. QUA PER CODICILLOS vacantes proceres fiant.

*PEriclitarentur * gravitèr boni mores, si* 162
aut solis divitibus, aut corpore valentibus, præstarentur tantummodo dignitates: dum multos invenias excubias Palatii refugere, qui magis possint laudabili conversatione fulgere. Multis enim facultas sua non sufficit ad triumphum: multis philosophantibus corporis valetudo subtrahitur: & fit plerumque ut Sapientes irremunerati jaceant, si semper homines ad honores Comitatensi observatione perveniant. Rarum est uni multa confluere, cum omnibus debeat Regnantis pietas subvenire. Quid si expensas Consulatus pauper nobis expavescat? Quid si Sapientia Clarus Præfecturæ nequeat sustinere molestias? Quid si ponderis Quæsturæ affluens lingua formidet? Quid si reliqui fasces molestiarum tædio vitentur fortè quàm meritis? Nonne si à magnis viris talia fugiantur, in verecundia nostra mansuetudinis quamdam repulsam suscipiunt dignitates? Quantò justius bono Principi irremuneratum nihil relinquere, quod facit Naturæ laudabile? Sapientia est, quæ honores meretur: totum aliud extrinsecus venit. Sola est prudentia, quæ rebus omnibus præponitur, quando in homine felicitèr invenitur. Sit apud nos, & fortunis integerrimus Consularis: sint & sine longo labore Primates: habeant exercitia præmia sua: sed & iste honorabilis locus sit, qui tantùm meritis comparatur. Neque enim absurdè leges sacratissi-

mæ censuerunt, eos quos bona opinionis fama commendat, Codicillis Vacantibus tales quærere summitates. Quos etsi facultas in tanti honoris apparatu desereret, virtus consilia non celaret. Animati sunt ad talia, qui de sua videbantur desperare fortuna. Hæc & validissimus ad labores, hoc & imbecillis corpore meretur ad laudes. Nam omnes sub diversitate prædicantur, quos hujusmodi nomen honoris amplectitur: Et magis nescio quid amplius meriti extorsisse creditur, quod rem laborantium otiosus meruisse sentitur. Atque ideò præsentibus codicillis, &c.

FORMULA XI. ILLUSTRATUS vacantis.

163 *COnstat * fœlicem esse Rempublicam, quæ multis civibus resplendet ornata. Nam sicut Cœlum stellis redditur clarum, sic relucent Urbes lumine dignitatum. Non quia fiat homo alter honoribus, sed quia modestior efficitur, à quo conversationis ordo melior postulatur. Quis enim opinionem suam vituperabilitèr tractare velit, quàm specialiter ad laudes electam esse cognoscit? Illum siquidem honores glorificant, quem commendat & vita. Nam malo instituto vivere, nec Principi fas est: quando & de illo populus occultè potest dicere, cui mores suos publice nullus ausus est imputare. Cape igitur pro fide, ac laboribus tuis Commitivæ domesticorum Vacantem: ut & tuis civibus decoratus appareas, & quod est dulcissimum mentibus bonis, jugiter propriis utilitatibus occurreris. Quid enim fortunatius, quàm agrum colere, & in Urbe lucere, ubi opus proprium delectat Authorem, nec aliquid fallendo conquiritur, dum suavi horrea labore cummulantur? Quapropter nos dedimus delectabilem honorem, tu conversationis associa dignitatem (nam utraque sibi conjuncta sunt, unum pendet ex altero: non coalescunt sparsa semina, nisi etiam terræ qualitas fuerit operata) habiturus messem de nostra gratia copiosam, si à te judicia nostra cognoverimus opportunè fuisse tractata.*

FORMULA XII. COMITIVÆ PRIMI Ordinis Vacantis.

164 *MAgnum * quidem multis, & inter vices videtur esse geniatum, publicæ utilitati probis actionibus occupari. Sed quanto fœlicius bonorem splendidum sumere, & cogitationum molestias non habere. Interdum enim assidui labores etiam ipsas ingratas faciunt dignitates: dum imbecillitas humana citò solet sustinere fastidia, & quod prius ambisse creditur, posteà vitare velle sentitur. Sed hoc multo præstantius adesse conspectibus Regiis, & abesse molestiis, gratiam habere locis, & vitare contumelias actionis: Dulce est aliquid sic mereri, ut nulla possit anxietate turbari: dum multò gratius redditur, ubi prosperitatis sola gaudia sentiuntur. Hunc igitur honorem, quem tibi respicis otiosa remuneratione præstitum, qui nimium laborantibus antiqua noscitur provisione collatus, ut Rectores Provinciarum anni actione laudatos, vix ad tale culmen adducerent, quibus confitebantur plurima se debere. Consiliarii quoque Præfectorum constientia clari, dictatione præcipui, qui in illo actu amplissimæ Præfecturæ sic videntur exercere facundiam, ut ad utilitates publicas expediendas alteram credas esse Quæsturam. Unde frequenter & nos Judices assumimus: quia eos doctissimos comprobamus. Quid ergo de tali honore sentiatur, agnosce: quando Præfecti viri, tot laudabilibus institutis hujusmodi invoniunt præmia dignitatis: & meritò, cum tanta pompa creditur, quæ Senatorii quoque ordinis splendore censetur. Spectabilitas clara & Consistorio nostro dignissima, quæ inter illustres ingreditur, inter proceres advocatur: Otiosi cinguli honore præcincta dignitas, quæ nullum novit offendere, nullum cognoscitur ingravare, & super omnia bona concitare nescit invidiam. Quocirca provocati moribus tuis, Comitivam tibi Primi ordinis ab illa indictione Majestatis favore largimur: ut Consistorium nostrum sicut rogatus ingrederis, ita moribus laudatus exornes: quando vicinus honor est illustribus, dum alter medius non habetur. Delectet te imitari, quos proximitate contingis. Tunc locum amplum, & honorabilem facis, si te moderata consideratione tractaveris. Admoneat te certè, quod suscepta dignitas Primi ordinis appellatione censetur. Utique quia te sequuntur omnes, qui spectabilitatis honore decorantur. Sed vide, ne quis te præcedat opinione, qui sequitur dignitate. Alioqui grave pondus invidiæ est, splendere cinguli claritate, & morum lampade non lucere.*

De estas Dignidades, * así *Vacantes*, como 165
Honorarias, gozaron Varones insignes en varios tiempos, y las de Senadores Romanos sin cingulo, se solian embiar á muchos, que ni havian estado, ni pensaban estár en Roma, casi tan frecuentes, como el derecho de Ciudadanos de la misma Ciudad, como se colige de la *d. l. 2. Cod. ut dign. ord. servet*, ibi: *Quintam eorum: quibus absentibus similitèr sine cingulo mittuntur Illustris insignia dignitatis.* Y de relacion de varios Autores lo puso en compendio Beyerlink *in theat. vit. human. lit. P. pag. 551.* cuyas palabras dexo de referir por no dilatarme: contentandome con poner el exemplo de * Bartolo, que fue Consejero Ho- 166
norario del Emperador Carolo IV. que tambien le concedió por escudo de armas, ó insignias un Leon rapante sangriento con dos colas en campo de oro, como él lo refiere *in Extravag. ad reprimendum, in princ. & in tract. de insign. & arm. circa princ.* y refiriendo á otros Tomás Diplovatatio en su vida, Catelian. Cotta *in memor. jur. verb. Jurisconsult.*, *vers. Bartolus* Decius, Angel. Jason. Purpurat. & alii *in l. 1. D. de offic. ejus.* & Menoq. *de arbitrar. centur. 1. casu 68. n. 41.*

Y * Bart. Casan. dice de sí *in Catalog. glor.* 167
mund. p. 6. consid. 5. que él tuvo lerras de Consejero *ad honorem* del Rey Luis XII. de

Fran-

Francia; y que aunque se les daban con exercicio no quiso usar dellas, por no dexar los libros que estaba escribiendo.

No es menos digno de particular ponderacion * el de Julio Ausonio, padre de Ausonio Gallo, el que fue llamado *Magno*, segun se escrive en su vida, *propter egregiam eruditionem & quos gessit summos honores*. Del qual refiere el mismo Ausonio su hijo en el *Edyll.* 30. que tuvo en esta forma la Prefectura de Illyrico, que es la Esclavonia, por estas palabras. 168

Ipse nec afflictant, nec detractor honorum,
Præfectus Magni nuncupor Illyrici.

donde Elias Vineto su Comentador, dice: *Solo nomine Præfectus.*

En la forma * que el mismo en el mismo Edyllio havia dicho, que tuvo la Dignidad Senatoria en la Curia, ó Senado Romano, y en el Burdigalense, ó en este, y el Vasatense, que de una, y otra forma lo explica el proprio Vineto: 169

Vicinas Urbes colui patridque, domóque.
Vatates patria, sed lare Burdigalam.
Curia me duplex, & utérque Senatus habebat,
Muneris exortem, nomine participem.

lugar muy ajustado á mi intento, pues por favor, y merced de V. M. gozo juntamente del Titulo, y Honor de dos tan Supremos Consejos, y en cuya exposicion Andres Alciato *lib.* 4. *disputat. cap.* 3. expone bien: *Nomine participem*, id est, *solo*, & *inani nomine Senator fuit.*

Y por él se movió á opinar, que * este genero de Magistrados, que solo gozaban de la dignidad, pero carecian de la administracion, y conmodos de ella, se llamaban *Exconsules, Exsenatores*, &c. alegando tambien en argumento la *l. petitionem, Cod. de Advocat. diversi. Judic.* donde los Emperadores Leon, y Antenio dicen, que conceden al Patron, ó Abogado Fiscal, *per biennium Exconsularis moderatoris Provinciæ dignitatem.* Pero yo no me conformo con esta opinion, ni con otra que luego pone el mismo Alciato, de que lo mismo era *Exconsul*, que *Consul*; *Exenator*, que *Senator*; sino que el vicio, y barbarismo del tiempo introduxo en la lengua latina esta corruptela. Porque tengo por mas cierta, y segura la de Pedro Crinito *lib.* 10. *de honest. discip. cap.* 12. que siente, que *Exconsules* se llamaban los que havian exercido este cargo, pero ya le havian acabado, y dispuesto, y asi en los demás Magistrados. De suerte, que al que en tiempo, y lenguage de Ciceron llamaramos *Consular*, en el de Justiniano, y otros Emperadores, y Autores de aquella data, le llamaron *Exconsul*, como lo advierte San Isidoro *lib.* 9. *Etymolog. cap.* 3. ibi: *Exconsules autem dicti, quòd jam à Consulatu exierint, sive discesserit, peracto vicis suæ anno*, Accursius *in procem. Instit.* §. *cum autem, verb. Exquæstore*, ubi etiam Balduinus, & alii, y todos los que han escrito de verbis juris, *verb. Exconsul*, & similibus: y lo confirma la *l.* 19. *quor. appell. non recip. in Cod. Theodos.* donde se llama *Exantistes*, qui Antistes olim fuit, *quoniam Cronopius Exantistes*, y Ammian. Marcel. *lib.* 21. donde llama *Exregem* á Vadomario, porque lo havia sido de los Alemanes, aunque yá estaba despojado del Reyno. Y en esta misma exposicion conviene Celio Rhodigino *lib.* 25. *antiq. lect. cap.* 12. *in fin.* aunque reconoce, que no es muy latina, *quia paulò etiam insolentius lapidata quibusdam, prosecissaque vocabulis subagrestibus*, y con esta ocasion dice algo de Justiniano, y como Suidas, y otros le tuvieron por Analfabeto, ó ignorante de leer, y escrivir. 170

El verdadero * Honor, como santamente lo advirtió San Juan Chrysostomo, *de reparatione lapsi*, no es otra cosa que la *virtud del animo*, ó *anima*. Y este, ni le dán los Cesares, ni se adquiere con la adulacion, ni se compra con el dinero: *Nihil fucati in se habet, nihil simulati, nihil occulti. Hujus honoris successor est nullus, nullus est accusator, nullus ingratus.* Pero * tomando en el sentido comun, Santo Tomás, y los que comunmente le siguen *in* 2.2. *q.* 129. *art.* 4. & *q.* 103. *art.* 1. *ad* 2. le llaman, y definen propriamente: *Premio de qualquier virtud, y muestra, testificacion, ó reverencia de la Excelencia que en otros reconocemos por su virtud, por su sabiduria, por sus puestos, oficios, y dignidades, ó por otras perfecciones morales, ó reales que Dios les haya comunicado natural, ó sobrenaturalmente.* 171 172

Y todo lo abrazó Sebastiano Medices *in tract. de definit. p.* 2. diciendo: *Honor est prærogativa quædam ex vitæ, morumque probitate, & quandoque ex fortunæ causa, qua quis à vilibus personis simplicibusque plebeis distinguitur.*

Y aun mejor Baldo *in cap. licèt causam, de probat.* ibi: *Honorantia est actus, qui alicui tribuitur, vel exhibetur in signum honoris, habens aliquam utilitatem, vel exhibitionem operarum, vel signum obedientiæ, leg. si non sortem, §. libertus, D. de condict. indeb. l. honorem, D. de obseq. à liber. patr. præstand. l. Civitatibus, D. de legat.* 1.

De que juraron * mucho Casaneo *in catal. glor. mund.* 1. *p. per tot.* Flaminio Nobilio, y el Taso en sus tratados *de Honore*, Geronimo Osorio *de Nobilit.* Pedro Crespecio, Sylverio, y otros *in suis summis, verb. Honor.* Jodoco Loriquio *in Thesaur. novo Theolog. eod. verb.* Navarro *tom.* 3. *in c. inter verba* 11. *q.* 3. Paruta *de perfect. vit. Politic lib.* 3. Ruridano *in Politic. lib.* 3. *q.* 9. Laurencio Beyerlink *in novis. Theatr. vit. human. litt. H, verb. Honor ex pag.* 107. 173

Y elegantemente * San Isidoro Pelusiota *lib.* 4. *epist.* 16. donde nos enseña cómo nos debemos haver en repartirle, diciendo: *Reddendus est honor ei, qui honore dignus est, & ita quidem, ut nec adulationem adhibeamus, neque illius benevolentiam captemus (metuendum est enim, ne quis per hæc in vilitatem, & contemptionem incidat, & assentationem quamdam sturrilem exercens, semetipsum probro afficiat) sed cum decoro conveniente id quod decet uniuique* 174

que tribuendum est. Fieri enim potest, ut debitum, non convenienter, nec ut decet reddatur.

Como el dár, ó hacer este Honor, y respeto se origina de varias causas, atendiendo á ellas, suele * tener tambien, y mudar varias, y diversas significaciones esta palabra, segun la sujeta materia á que se acomoda, ó dirige. Y entre ellas es una, y la mas frecuentada, la reverencia que se debe á los Magistrados, en cuyo sentido uso de ella San Pablo *in epist. ad Roman. cap.* 13. *vers.* 7. diciendo: *reddite ergo omnibus debita: cui tributum, tributum: cui vectigal, vectigal: cui timorem, timorem: cui honorem, honorem.* 175

Y los * mismos Magistrados se llamaron *Honores*, como arriba diximos; porque no huvo República, por bárbara que fuese, que se los dexase de hacer muy grandes, descubriendo las cabezas, levantandose, saludandoles, y dexandoles libre el paso, apeandose de los cavallos, y acompañandoles quando los encontraban, dandoles en lugares, y concursos la precedencia, y usando con ellos otras diversas cortesias, reverencias, y ceremonias, asi reales, como verbales, en que los igualaban casi á los Principes, y muchas veces aun * á sus Dioses. Nombre que tambien se le dán las Sagradas letras, *Psalm.* 81. *Deus stetit in Synagoga deorum: in medio autem deos judicat. Ego dixi dii estis, & filii excelsi omnes.* Mastrillus alia aducens *de Magistrat. lib.* 3. *cap.* 3. *n.* 2. & noster D. Francisc. Amaia (nuper heu, ingenti damno Reipublicæ literariæ nobis ereptus) *in l. prohibitum, C. de jure Fisci, lib.* 10. *num.* 6. & *seqq.* 176 177

De que habló largamente Platon, *lib.* 6. *de legib.* Arist. *lib.* 7. *Polit. cap.* 12. & *lib.* 1. *Rhetor. ad Theodect.* donde dixo con magisterio: *Honoris * partes sunt sacræ memorationes, decantationes carminum, aut solutæ orationis ad laudes recitatio; loci vel primi consensus, sepulchra, imagines, publici victus. Ad hæc etiam barbara, ut inclinari, loco cedere; munera quòque; sed alia apud alios honoratiora*; Senec. *epist.* 64. & 95. Plutarc. *in Quint. Fab.* & *in Syla.* Tit. Livius, *lib.* 4. & 8. Valer. Maxim. *lib.* 2. *cap.* 2. Cornel. Tacit. *lib.* 3. *Annal.* Quintilian. *in dialog. de Orat.* Agellius, *lib.* 2. *noct. Atticar. cap.* 2. Apulejus, *lib.* 3. *florid. vers. Siquidem conspicantur.* Signantèr (ultra alia jura) *l.* 26. *titul.* 9. & *l.* 18. *tit.* 13. *p.* 2. con otras muchas cosas que latamente junta Alexand. ab Alexand. & ejus Addition. Tiraquel. *lib.* 5. *gen. c.* 2. & 24. Casan. *in d. catalog.* 1. *p. consid.* 26. Brison. *de formul. lib.* 2. Just. Lipsius. *lib.* 1. *elector cap.* 23. & Cæsar Barthius *in notis ad Claudianum, pag.* 311. donde tratan de la costumbre de levantarse en pie en viendo los Magistrados, Maueler. *in Monarch.* 4. *p. lib.* 9. *cap.* 1. & 3. *p. lib.* 2. *cap.* 4. Bobadilla *in Polit. lib.* 1. *cap.* 12. *num.* 57. *lib.* 3. *cap.* 1. *num.* 45. & *cap.* 2. *num.* 9. Stephan. Gracian. 2. *tom. discept. cap.* 284. donde cuenta una notable historia de San Hilario, & *iterum tom.* 3. *cap.* 538. *præcipuè num.* 61. Mastrill. *de Magistratib. lib.* 5. *cap.* 3. *per tot.* Giurba *cons.* 38. *n.* 17. & *seqq.* Franc. Zipæus *in tract. de Judicib. & Magistrat. lib.* 2. *cap.* 2. *pag.* 103. Callist. Ramirez *de lege Regia Aragon.* §. 7. *ex n.* 8. y latisimamente Laurenc. Beyerlink *in novissim. Theat. vitæ humanæ, lit. H. verb. Honor, ex pag.* 109. & *lit. P. pag.* 599. y yo, refiriendo otros, *in* 2. *tom. de Indiar. Gubernat. lib.* 4. *cap.* 4. *n.* 24. & *seqq.* 178

Porque * siempre han conocido, y entendido los que han llegado á conocer, y entender algo, que en este respeto, honor, reverencia, y obediencia de los Magistrados consiste la conservacion, y administracion de los Reynos, y de la recta justicia, que es la alma de ellos, como lo enseñó Aristot. *lib.* 4. *Polit. c.* 6. y otros muchos Autores que refiere Mastrill. *lib.* 5. *de Magistrat. cap.* 3. *n.* 40. Matth. Tympus *in specul. Magistrat.* 1. *p. sig.* 16. Aceved. *in Curia Pisana, lib.* 2. *cap.* 2. *n.* 8. Bobadill. *d. lib.* 1. *cap.* 3. *n.* 44. Y el Docto Consejero de V. M. Don Juan Bautista de Larrea, en el tratado que imprimió, y dedicó á V. M. intitulado por la Autoridad de los Ministros, *pag.* 1. 179

Y asi * las leyes tienen, y castigan por sacrilegio solo el arreverse un particular, por noble que sea, á contender con los Magistrados ilustres en lugares, y precedencias, como lo dice Alciato, *lib.* 1. *de verbor. signific. column.* 24. *circa princip.* á quien refiere, y sigue Don Francisco de Alfaro *de offic. Fiscalis, glos.* 31. *n.* 5. *pag.* 243. y Casiodoro * dice, *lib.* 1. *epist.* 31. que por Edictal Programa tienen definido los Reyes, que el Prefecto vengue las injurias que se hicieren á Senadores: *Aeque ideò Edictali Programmate definimus, ut si atroces injurias in quempiam Senatorum voce injusta præsumpserit, noverit se à Præfecto Urbis legibus audiendum, ut pro facti qualitate discussa, accipiat promulgatam jure sententiam.* 180 181

Y aunque es verdad, que * no deben los Magistrados ser demasiado ambiciosos de estos Honores, ni muy atentos, severos, y rigurosos en exigirlos, como lo mostró con su exemplo Augusto Cesar, de quien cuenta Suetonio en su vida, que por escusar ceremonias entraba de noche en muchas Ciudades; y Ciceron lo aconsejó á su hermano, proveido Procónsul, *in epist. ad Quint. fratrem, vers. Sit lector non sua*, y Plinio Junior lo alabó en Trajano, *in Panegyrico, vers. Nec enim stipatus*, Casiod. *d. epist.* 31. ibi: *Vox enim, quos semper gravitas decet; nolite truculentiùs insequi inania verba populorum; convicia enim, nèque gaudium pariunt, nèque de lætitia procreantur*, &c. junctis pluribus aliis, quæ adducit Alexand. ab Alexand. *dict. lib.* 2. *Gen. cap.* 19. Bobadill. *in Polit. lib.* 3. *c.* 1. *num.* 45. & Giurb. *d. cons.* 38. *num.* 11. 182

Tambien lo es, * que pecan en no pedirlas, ó defenderlas, si vén que de lo contrario 183

rio se puede ocasionar algun perjuicio, ó menosprecio á sus personas, y dignidades, ó á los que les huvieren de succeder en ellas, pues aun las mismas leyes les mandan que pongan todo su ingenio, y estudio en acrecentarlas, *l. observandum 19. in fin. D. de off. Præsid.* ibi: *Ut auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat, l. 1. D. de postulan.* ibi: *Suaque dignitatis tuendæ, & decoris causa, l. 49. in fin. tit. 5. p. 1.* ibi: *Debe acrecentar la honra de su dignidad con su sabiduria, porque no sea despreciado, l. 12. & 15. tit. 13. p. 2.* cum aliis, quæ latè tradit Menoq. *de arbitrar. casu 280. & 521.* Casan. *in d. catal. glor. mund. in præfat. col. 3. & p. 8. consid. 6.* Jul. Clar. *recep. sent. §. fin. q. 35. n. 26.* Avilés *in cap. 3. Prætorum, verb. Jurisdiccion*, Avendañ. *de exeq. mand. 1. p. cap. 5. n. 8.* Redin, *de Majest. Princip. fol. 22. num. 134.* Gilurb. *d. cons. 38. n. 12. & 18.* Gratian. *d. discep. 283. num. 25. & 26.* Constantin. Rugerus, *cons. 56. ex num. 2.* y yo juntando otras muchas cosas, y probando quan licita sea esta defensa, quan graves, y estimables los puntos de Honores, y Precedencias, ó Preeminencias; y quan cruél contra sí mismo el que no procura volver por ellas, en mi tratado, ó alegacion de la precedencia del Consejo de Indias al de Flandes, §. 3. *ex num. 20.*

184 Yo * solo me contento al presente con apuntar las que entiendo se deben en rigor de justicia á las Plazas que llaman *Honorarias, Vacantes, ó Jubiladas*, por mostrar la estimacion que hago de la que con este titulo V. M. se ha servido de concederme, de quien como
185 es proprio repartir los Honores, * asi lo es, y debe ser el gustar que todos guarden los concedidos, juxta illud Esther, *cap. 6. Sic honorabitur, quemcumque Rex voluerit honorare, l. 1. C. de domest. & protect. ubi glos. fin.* ibi: *Pœna enim sacrilegii similis erit, si iis honorificentia non deferatur, qui contingere nostram purpuram digni sunt existimati, l. unic. C. de præpoit. laborum.* Laudensis *in tract. de Principe, q. 205.* Cœpola *in tractat. de Imperat. militum deligendo, §. per Imperatorem, n. 5. & 9.* cum aliis quæ adduxi supra *num.*

186 Y que * al hombre Honorifico le correspondan tambien sus efectos, *arg. cap. Cleros 21. dist. l. his in fine, Cod. de defens. Civit. §. est & aliud, Inst. de donat.* cum aliis per Præsid. Valenz. *cons. 82. num. 75. 76. & 77. vol. 1.* & Camillum de Laratha *cons. 87. num. 35. & seqq.*

187 Y asi asiento por llano, que * á las Honorarias, Vacantes, ó Jubiladas, se les deben las mismas honras, y preeminencias, que á las Actuales, en todo lo que no se halla especialmente limitado, ó diferenciado, como se colige de los textos, y Autores que he referido, y en particular de la *l. 1. C. de silentiar.* ibi: *Decuriones nostri Palatii post emensum fideliter obsequium, postque deposita sacramenta militiæ, electionem habeant, sive ex Magistro officiorum, velut agentes, dignitatem consequi à nostra Majestate maluerint: sive inter viros Illustres Comites domesticorum, videlicet inter agentes taxari: ut tam in adorandâ nostra serenitate, quàm in salutandis administratoribus, & reliquis, prædicti honoris privilegiis, necnon in nostro Consistorio his Honor omnifarium observetur, leg. 3. eod. tit.* ibi: *His additmus, ut cùm optatam acceperint quietem, & inter viros Illustres Senatores cœperint numerari: honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, immunitatisque gaudio plena dignitatis lætitia potiantur, &c. l. ult. C. de Primicer.* ibi: *Hoc etiam adjiciendo: ut Primicerius post depositam publicam numerorum solicitudinem, ac si ipsam gessisset administrationem, cujus consequitur dignitatem Magistri officiorum pro antiqua consuetudine infulas sortiatur, &c.* Casiod. *lib. 6. variar. form. 10. in fine jam supr. cit.* ibi: *Nam omnes sub diversitate prædicantur, quos hujusmodi nomen Honoris amplectitur*; junctis aliis, quæ tradit Casan. *d. catal. p. 6. consid. 4.* Ponte *de offic. & p. test. Proreg. tit. 3. de elect. offic. §. 8.* latissimè Rovitus omninò videndus, *d. pragm. 1. de titulor. abusu, ex num. 25.* & Menoq. *de arbitr. cent. 1. casu 68. ex n. 38.*

Donde prueba, * que los Consejeros de 188
Reyes son equiparados á los antiguos Senadores Romanos, *l. quisquis, Cod. ad leg. Jul. Majestat.* Y que gozan como ellos el titulo, dignidad, ó renombre de Ilustres, aunque sean solo *Honorarios*, y sin administracion. De que es texto expreso la *l. ult. Cod. ubi Senat. vel Claris.* ibi: *Viros autem Illustres in hac inclyta Urbe degentes, qui sine administratione honorariis decorati fuerint codicillis, l. 2. C. ut dignit. ord. servet.* ibi: *Secundò veniant Vacantes, qui præsentes in Comitatu Illustris dignitatis cingulum meruerint.*

De donde es digno de reprobar Decio *in* 189
l. 1. num. 15. D. de offic. ejus, en quanto quiso decir, que solo se puede dár este titulo de *Ilustres* á los Consejeros que exercen, y que Barrolo no gozó del por no haver exercido porque lo contrario es mas cierto, como parece por lo que se ha dicho, y asi le refuta Menoq. *ubi supr.* y tambien Purpurato *in d. l. 7. num. 133. D. de offic. ejus.*

Aunque * en el *num. 120.* reconoce, que 190
para que los Honorarios, ó Vacantes tengan mas lustre, havian de procurar que en sus titulos se pusiese la cláusula *de que pudiesen entrar, y asistir en los Consejos, ó Consistorios del Principe quando les pareciese.* Pero no por eso les niega, que aunque no se ponga, dexen de gozar el título de Ilustres, y las demás preeminencias concernientes á su dignidad *Honoraria.*

Como * en los Condes, y Duques que 191
no tienen Estado, y en los Doctores que jubilaron por haver leido veinte años, y gozan de estos titulos abusivos, ó nudos, y en los Patriarcas sin Patriarcado, y Obispos Titulares sin Iglesia, que llaman de *Anillo*, y Canonigos que dicen de *Terva*, lo prueban la *l. Provincialium, C. de errogat. milit. an l. 1.* ubi DD. *C. de profes. qui in Urb. Constantinop. cap. legimus 93. dist.* cum aliis adductis per Jas. *n. 12.* & Dec. *17. in d. l. 4. D. de offic. ejus.* Caccialup. *de debit. susp. q. 5. principal. fol. 150. in tom. 3. tract. p. 2.* Cardin. Jacob. *de Concilio, lib. 1. art. 1. num. 134. & seq.* Bonus de Curtili *in tract. de nobilit. 3. p. n. 110.* Petrus Lenauder. *de privileg. Doct. 4. p. q. 1. n. 2.* Constant. Roger. *de summo bono, n. 14. fol. 3. in tom. 3. tract. p. 2.* Paris de Puteo *de re milit. lib. 7. num. 3.* Matt. Bruno *in tract. de ces. bon. q. 10. 4. p. princip. num. 7. fol. 185. in tom. 3. tract. p. 2.* Martin Laudensis *in tract. de dignitat. q. 55. fol. 1. in tom. 16. tract.* Tiber. Dec. *cons. 83. num. 31. lib. 3.* Abbat. *in cap. 1. in fin. de Cleric. non resid.* Alciat. *in l. liber homo 67. D. de verb. oblig.* Menoq. *dict. casu 68. ex num. 43.* Anton. Gom. *in l. 83. Taur. num. 17. vers. Duodecimum*, & Mastrill. *de Magistrat. lib. 4. cap. 10. à num. 7.*

192 Lo mismo dá á entender * en los Oficiales, ó Magistrados subrogados en lugar de otros, con permision del Principe, Mar. Gilurb. *cons. 99. num. 13. 32. & 33.* refiriendo para
193 esto muchos Autores. Aunque * en los Consules Romanos, que llamaban *Suffectos*, que eran los que se nombraban para suplir por los Cónsules ordinarios, en casos de muerte, ausencias, ó enfermedades, como lo dá á entender la *l. 2. §. Labeo, de orig. jur.* & D. Isidor. *lib. 10. Etymolog.* no se observaba esto, porque ni de ellos se contaban los años, ni se les guardaba igual honor, y respeto, que á los proprietarios, segun se colige *ex l. 4. C. de Consulib. l. fin. C. de Decurionib.* ibi: *Vel Consul, vel Consularis, Novell. 62. §. ut Vicariæ, Novell. 70. in princ.* elegantèr Auson. Gallus in gratiarum actione, ibi: *Sed Consulatus ille cujusmodi? Ordinario sufficius, bimestris spacio interpositus, in sexta anni parte consumptus, quarendum ut reliquerit tantus Orator, quibus Consulibus gesserit Consulatum.* Symmach. *lib. 9. epist. 120.* ubi Juret. *in notis*, Seneca *lib. 3. de ira, cap. 31.* ibi: *Dedit duodecim fastes, sed non fecit ordinarium Consulem*, ubi Just. Lipsius, Sidon. Apollinar. *lib. 1. epist. 11.* ibi: *Primus inerat cornu sinistro Consul ordinarius Severinus*, ubi Joann. Savaro. Ælias Vinetus ad Auson. *ubi suprà, & epigram. 20.* & latiùs Adrian. Turnebus, *lib. 5. adversar. cap. 10.* Brison, & cæteri, qui de verbis juris scripserunt, *verb. Suffectus*, & Guid. Pancirol. *lib. 1. variar. cap. 32.*

194 De manera, * que no se disminuía, ó desestimaba la dignidad de las Plazas, de que voy tratando, por ser solo *Honorarias*, y sin exercicio, pues es cosa llana, que pueden consistir sin administracion, como queda probado, y consta de la *l. scindum, §. 1. ubi glos. verb. Coloniæ, & l. fin. §. Divus, D. de censib.* Philip. Probo *in Addit. à Joann. Monach. in rubric. de prabend. in 6.* Casan. *d. 6. p. Catal. consid. 5. vers. Honorarii*, Ponte *cons.*

134. n. 16. & cons. 135. n. 11. lib. 2. Marin. Freccia *in tract. de subfeud. tit. quis dicatur Dux, num. 56. & seqq.* Præses Valenzuela *d. cons. 82. num. 47.*

Y antes, como este mismo Autor doctamente advierte en el *num. 48.* siguiente, * el 195
quitarles la administracion, y otras utilidades, debe obrar que se aumenten las prerogativas de los Honores. *Et eo ipso* (inquit) *quòd caret utilitatibus, quas habebat, tolli non debent, sed augeri Prerrogativæ honoris.*

Y yo añado, que * uno de sus mayores 196
privilegios, y favores consiste en el mismo carecer del exercicio, y ocupacion ordinaria, porque en proveerlas en esta forma se echa de vér, que el Principe que la concede no quiso mirar, ni miró tanto la necesidad de la causa pública, quanto el bien, y consuelo particular del Ministro asi honrado, y favorecido; y le podemos aplicar lo que en otro proposito dixo el J. C. Papiniano *in l. ex pluribus 43. D. de administrat. tut. Nec enim causæ, sed personæ succurritur, quæ meruit præcipuum favorem.* Y porque * su administracion, y exer- 197
cicio actual es el que las suele hacer molestas, y peligrosas, segun consta de los textos, y Autores que para esto dexo citados, y particularmente de Casiodoro, *d. lib. 6. form. 10. ad fin.* ibi: *Et magis nescio quid amplius meriti extorsisse creditur, quod rem laborantium otiosus meruisse sentitur. Formul. 11.* ibi: *Cape igitur pro fide, ac laboribus tuis Comitivæ Domesticorum Vacantem, ut & tuis civibus decoratus appareas, & quod est dulcissimum mentibus bonis, jugiter propriis utilitatibus occuperis.* Y aun mejor en la *Formul. 12.* que toda insiste en esto, y entra anteponiendo los Vacantes, y Honorarios á los Administrantes: *Magnum quidem multis, & inter vices videtur esse geniatum publicæ utilitati probis actionibus occupari, sed quanto fœlicius, honorem splendidum sumere, & cogitationum molestias non habere.*

Lo qual * se puede confirmar, y ilustrar 198
con lo que dixo Arist. referido por Estobeo: *Præcipuam* (scilicet) *dignitatem esse, non fungi honoribus, sed ab aliis honore dignum judicari.*

Y con que, * si lo malo que los Honores 199
(que es lo mismo que si dixesemos los Magistrados) suelen tener, son las cargas, y ocupaciones que traen consigo, que en Latin se llaman *Onus*, & *Onera*, ut probat. *text. in l. munerum, §. judicandi, de muner. & honor, cap. qui Episcopatum 8. q. 1. glos. in cap. si contra, verb. probari, de offic. deleg. lib. 6.* Lucas de Pena *in l. universos, col. 2. Cod. de Decurion.* cum aliis adductis á Martha *de Tribunal. Urb. cap. 6. num. 35.* & Mastrill. *de Magistrat. lib. 5. cap. 3. n. 22. & seqq.*

Por donde * suele ser tan ordinaria en 200
graves Autores esta alusion, ó paranomasia de estos dos vocablos *Honor*, & *Onus*, como lo notaron Rutilio Lupo, *lib. 1. de Paranomasia*, Beda *in figura 9. de Paranomasia*, y se vé en Casiod. *lib. 6. epist. 2.* ibi: *Onera potius*

tius essent, non Honores, si suprà vires aliquid imponeremus invitis, y en Sidon. Apol. *lib.* 7. *epist.* 17. *in Carm.* ibi: *Est tibi delatus plus onerosus honor, & lib.* 8. *epist.* 8. *in fin. & lib.* 9. *epist.* 2. ibi: *Quæ tamen literæ plurimum nobis honoris, plus oneris imponunt.* En cuyas notas trae otros lugares Juan Savaro.

Y en las de la *epist.* 3. *lib.* 5. *pag.* 321.
201 prueba, * que aun los antiguos los pronunciaban mas parecidos, *Honus*, & *Onus*, como tambien lo dí á entender San Isidoro, *lib.* 2. *etymolog. cap.* 26. *Onus, si de Onere, venit per O. totum scribitur, si de Honore cum H. aspiratione.*

202 Aun esta * aspiracion, si creemos á Agell. *lib.* 2. *cap.* 3. no se comenzó á poner en la palabra *Honus*, ó *Honos*, hasta el tiempo de Marco Varron, el qual, *lib.* 4. *de ling. latin.*, dice así: *Honor, seu Honos ab honesto onere, itaque honestus dicitur, quod oneratus est, dictum onus est, ut bonos, qui sustinet Rempublicam,* y Juan Andres *in cap. ad aures, de reb. Eccles. & in cap. si Religiosus, de elect. lib.* 6. *sup.*
203 *glos. verb. Obtenta*, dice, * *quòd Honor scribitur cum aspiratione, quia omnes aspirant ad honores; dictio autem Onus scribitur sine aspiratione, quia pauci aspirant ad Onera.*

204 Bien se dexa entender, * que será mas dichosa, y descansada la suerte del que la tuviere en conseguir la honra sin carga, la dignidad sin su malignidad, y la dulzura sin la amargura. Que es lo que tambien añade Casiod. *d. form.* 12. ibi: *Sed hoc multo præstantius est, adesse conspectibus Regis, & abesse molestiis, gratiam habere loci, & vitare contumelias actionis. Dulce est aliquid sic mœrere, nulla possit anxietate turbari: dum multò gratius redditur, ubi prosperitatis sola gaudia sentiuntur.*

Pero aunque sea tan cierto, y tan llano lo que de la dignidad, y autoridad de estas Plazas he referido, y probado, no puedo negar * que los nombrados en las Honorarias,
205 ó en las Vacantes, en que primero no havian tenido administracion, y exercicio, eran precedidos por los que actualmente servian, y administraban en los mismos Tribunales, ó ministerios de que ellos les titularon, aunque fuesen posteriores en tiempo. Porque pareció justo darles esta ventaja, por la ocupacion, y trabajo que cargaba sobre sus hombros, como expresamente lo dice la *l.* 1. *C. ut dignit. ord. servet.* ibi: *Ut primo loco habeantur ii, qui in actu positi illustres peregerint administrationes, l. ult. C. de tyron.* cum aliis supr. citatis; celebris text. *in l. omnes* 5. *de honor. codicil. in Theod.* ibi: *Omnes, qui extra palatium constituti, codicillis Proconsularibus, vel epistolis Vicariorum, vel insignibus Consularium emendicatis, atque adsimulatitiis, utuntur his, quos administratio, vel militia provexit, volumus esse postpositos.* Textus adhuc melior *in l. officiis* 6. *eod. tit.* ibi: *Officiis publicis, atque militiæ muneribus expertes, quos habent secreta quietis umbracula: quibus honorum omnium species, suffragio est magis parta, quàm merito: inter se potius volumus de tempore agitare diterimen quàm cum his ulla usurpatione conjungere, quos non adumbratis honoribus, sed in actu positi sine mortalitate conjunximus.* Elegantemente Casiod. que dá la razon de esto *d. lib.* 6. *form.* 10. *in fin.* ibi: *Ut considerata ratione præsentis temporis, adepti honoris ordine potiaris, ita tamen ut illi modis omnibus præferantur, qui sudore maximo nostris aspectibus affluerunt. Alioqui omnes ad quietas possunt currere dignitates, si laborantes minimè præferantur otiosis, &c.*

Conduce * lo que refiere Capitolino *in* 206
Pertinace, y tomandolo de él Guido Pancirol. *lib.* 2. *var. cap.* 244. diciendo, *quod cum Commodus allectionibus innumeris Prætores creasset, Senatusconsultum Pertinax fecit, jussitque eos, qui Præturas non gererent, sed allectione accepissent post eos esse, qui verè Prætores fuissent.*

Demás * de los Autores ordinarios in dict. 207
jurib. lo enseña la glosa *in l. ex agentibus* 4. *verb. Posteriores*, *C. de princip. agent. in reb.* Cujac. *d. l. ult. C. de Primicer.* ibi: *At Administrantes omnibus Vacantibus, omnibus Honorariis præferuntur*, Casan. *d. Catal. glor. mund. p.* 6. *consid.* 5. Vicent. de Franch. loquens de Comitibus Palatinis *decis.* 115. Rovit. *dict. pragm. de titul. abus. n.* 36. Marin. Freccia *de subfeud. lib.* 2. *tit. quis dicatur Dux, n.* 51. *& seqq.* Donde infiere de aqui, * que 208
hasta que uno toma la actual posesion, y administracion del oficio no se tiene por verdadero Oficial, ni goza de la antiguedad, y privilegios del oficio, Boerio *de auctor. magn. Cons.* 91. *&* 144. Puteus *decis.* 105. *lib.* 3. Scaccia *de appell. quæst.* 2. *art.* 2. *num.* 30. Gratian. *discept. forens.* 1. *p. cap.* 111. *n.* 76. Ponte, & ejus Addit. Thorus *d. tract. de potest. Proreg. tit.* 3. *de elect. official.* §. 8. *ex num.* 6. & Caved. *decis. Lusit.* 3. ubi eamdem quæstionem tractat, *& decis.* 4. *num.* 3. *&* 4. *p.* 1. novissimè D. Matth. Ferro *in tract. de præced. q.* 17. *num. ult. & q.* 27. *num.* 7.

Lo mismo se observaba regularmente en los ministerios en que havia cierto, y fixo numero de Plazas, y Ministros para ellas, * 209
si se nombraba alguno añadido, y con titulo de supernumerario, porque este quedaba siempre precedido por los Numerarios, *l.* 1. §. *quod autem*, ubi Joan. de Plat. *de collegiat. l. nemini, & petitionem, C. de Advoc. divers. Judic. l. Decurionibus, Cod. de silent.* ubi Jacob. Rebuff. omninò videndus *l. fin. Cod. de apparit. Magist. milit. l. unicuique, C. de proxim. sacr. scrin.* ubi glos. elegans *verb. Ordinem, & verb. Nemini*, & signanter Joann. de Platea *num.* 1. *l.* 2. *Cod. de Castrens. & Minist.* cum aliis latè traditis à Bart. *in l.* 6. §. *Grammatici, n.* 10. *de excusat. tut.* Corser. *in sing. incip. Supernumerarius, fol.* 631. Franc. de Clapperiis *in cent. qq. Fiscal. caus.* 55. *q. unic. n.* 1. *&* 2. Mastr. *decis.* 156. *tom.* 2. *á n.* 30. Præses Valenz. *cons.* 190. *n.* 38. *vol.* 2. novissimè Ferro Manriq. *de præced. q.* 10. *n.* 5. Caved. *d. decis. Lusit.* 4. *per tot.* Donde trata aquella cuestion, * 210
si

si al Consejero, ó Oficial supernumerario, á quien despues se dió Plaza numeraria, ó con exercicio, se le ha de contar la antiguedad desde este dia, ó desde el despacho del primer titulo, y resuelve en favor del Oficial segundo *ad titulum*, & *administrationem simul electi*, y dice haverse juzgado asi dos vezes en Portugal. De que tambien hace memoria Mastrill. *de Magistrat. lib.* 5. *c.* 4. *n.* 61. aunque en los Condes, y Barones dice lo contrario *lib.* 3. *cap.* 13. *n.* 55. *& seqq.*

211 Pero esto se ha de entender, * si el Principa, cuyo es el dár estos Honores, ó señalar estos numeros de Oficiales, como queda dicho *supr. n.* 131. no ordena lo contrario ó dá exercicio desde luego al supernumerario en aquella parte, ó en otra; porque en tal caso, desde luego entrarán á gozar de su precedencia, como en limitacion de la regla propuesta lo reconocen muchos de los Autores que se han referido, y lo advierte, y enseña la glosa *in cap. cum M. Ferrariensis, verb. Ultra numerum, de constitutionib.* ubi Abb. *n.* 32. Felin. *n.* 13. *limit.* 2. *vers. Sed ubi*, Anton. de Butr. *n.* 66. Text. & DD. *in c. pro illorum, de præbend.* & late Federic. de Sen. *consil.* 290. *n.* 5. *vers. Sed an isti recepti, fol.* 121.

212 Y asi * se practicó en esta Corte en el pleyto reñido sobre la precedencia del Consejo, entre el Licenciado D. Diego de Corral y Arellano, y Licenciado D. Gonzalo Perez de Valenzuela, que siendo el primero Fiscal, y proveido en Plaza de las del Numero del Consejo, que señala la *l.* 1. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop.* pretendia por este titulo preceder al segundo, que aunque era Alcalde de Corte, fue nombrado juntamente con él en Plaza supernumeraria, pero con exercicio, en el mismo Consejo.

De qualquier suerte que proceda, ó se
213 practique lo referido en los Honorarios, ó Supernumerarios, no * puede entenderse, ni estenderse á los Vacantes, ó Jubilados, que haviendo tenido exercicio, por vejéz, ó por otro accidente, merecieron del Principe, que exonerados dél, pudiesen vacar á sola su quietud, y descanso juxta text. & ibi notata *in l.* 1. *Cod. de veteran.* ibi: *Quiete post labores suos perennitèr perfruantur.* Porque estos tales, así por derecho comun, y del Reyno, como por práctica, y observancia inconcusa, conservan siempre sus lugares, precedencias, y prehemineneias en honra, y premio de la dignidad que tuvieron, y administraron, cuyas reliquias, ó privilegios nunca se pierden una vez
214 adquiridos. Como * por expresas palabras está decidido *in l. ult. Cod. de Primicerio*, ibi: *Et quæ longis, prolixisque stipendiis defensa sibi tam pollicetur senectus, l. unic. Cod. de Quæst. & Magist. offic. l.* 2. *C. ut dignit. ord. serv. ubi glos. verb. Vacantes l.* 1. *&* 3. *C. de silent. l.* 20. *l. maximarum, l. eam legem, Cod. de excusat. mun. l. unic. Cod. de Comit. qui Provinc. regunt, l. eos, in fin. Cod. de fabricens. l.* 1. *&* 2. *Cod. de Præfect. Præt. & l.* 1. *Cod. de Magist. sacr. scrin. l.* 4. *& l. proximos, Cod. de proxim. sacr. scrin.* donde se dispone *quòd ii, qui post depositam administrationem ad privatam secesserint vitam, retinent effectum dignitatis, ut præferantur cæteris paribus, l.* 1. *&* 2. *Cod. de Præpos. sacr. cubic.* donde se establece *servari ordinem præcedentiæ in sedibus, seu consessu inter Præfectos Prætorio, & Urbi, etiam post depositam Præfecturam, l. fin. Cod. de privileg. eor. qui in sacr. Palat. milit.* donde se dá prelacion en orden, y asiento *omnibus, qui dignitate aliqua insigniti, posteà meruerint missionem ab illa, l. humilioribus, ubi glos. C. de suscептor. l. his quidem, aliàs eos quidem* 5. §. *scituris, Cod. qui milit. pos. juncta glos. ibi verb. quem*, donde (lo que mas es) se dispone, *quòd si aliquis in dignitatis gradu constitutus, assequutus fuerit dignitatem majorem, quam posteà deposuerit, licentiam habeat, vel redire ad pristinam dignitatem, dereliclo penitus titulo novæ dignitatis, vel retinere splendorem, & titulum novæ dignitatis, quantumvis deposita, prima dignitate in totum omissa, l.* 1. *Cod. de Consulib.* la qual habla de los Barones Consulares (que * son 215
los que llegaron á ser Consules, y dexaron la administracion, ut per Joann. de Plat. ibi, *n.* 2. Alciat. Pyrrhum, & alios, quos refert Caved. *d. decis.* 3. *n.* 7. y declara, y presupone, *quod adhuc habent dignitatem*, ibi: *Uno, eodemque genere dignitatis*, y lo mismo se prueba *in l.* 1. *C. de Comitib. qui Prov. regunt*, ibi: *Comites etiam post depositam administration. dignitat. retinent.*

Y en * fuerza de estas leyes, sientan, y re- 216
suelven en ellas por llano, *quòd retinent titulum, & dignitatem, & debetur illis eadem reverentia, & prælatio quam antè habebant, in incedendo, sedendo, loquendo, decernendo, & similibus*, Andrés de Barulo, Bart. Odofred. Jacob. Rebuff. Joan. de Plat. Lucas de Pena, y todos sus Comentadores, y docta, y latamente Tiraq. *in tract. cessant. causa p.* 2. *limit.* 15. *per tot.* donde dice ser esto mas infalible en los Oficios que tienen anexa dignidad, Guid. Pap. y su Adicion. *decis.* 377. donde aun en mas fuertes terminos conceden estas preheminencias al Magistrado, ó Oficial privado de oficio, como la privacion no haya procedido por causa enorme; Paris de Puteo *de Syndicat. verb. Juramentum, n.* 3. donde habla de los Notarios de Chancilleria, y concluye, que *etiam post depositionem Officii propter senectutem, vel aliam causam honestam, retinent omnes immunitates, & præcedentias Officii, & non debent eis injungi discussiones, aut per æquationes, nec aliud onerosum, quod ipsorum non deceat dignitati*, Scipion. Rovit. *ad Pragmat. Regn. Neapol. sup. pragmat. de titul. abusu sublato, ex n.* 24. *ad n.* 55. donde trata la cuestion, si * los Titulados de Napo- 217
les, que pasan en su vida los feudos, y títulos á sus hijos, pueden todavia gozar en si, y por si de la dignidad, nombre, y franquezas de los mismos Titulos; y resuelve que si, ex sup. relatis, y por el exemplo del Monge que llegó á ser Abad, y por justas, y honestas

cau-

causas renunció la administracion de la Abadia, y del Obispo que renunció el Obispado, que todavia puede consagrar, y dár Ordenes, y si dexò de ser Frayle, no por eso vuelve al Convento, *sed remanet liber, & consecratus prout erat tempore retentæ dignitatis Episcopalis.* Y del * esclavo, que no puede ser atormentado in caput del amo antiguo que tuvo, ni el Decurion, aunque yá haya dexado de serlo *in memoriam prioris dominii, & dignitatis, l. unius §. servus, in caput, D. de quæstion. l. fin. D. de Decurion.*

218

Y mas en terminos, * hablando de Senadores, y Consejeros, post Feder. de Sen. Imol. Felin. & Purpur. quos citat Joann. Francisc. Ponte *de offic. & potestat. Prorog. tit. 3. de elect. Official. §. 8. num. 9. & seqq.* donde testifica, que esta es comun opinion, y recibida en costumbre, y que con el se observò, haviendo con licencia Real jubilado en el Oficio de Regente de la Chancilleria de Nápoles.

219

Y en el *num. 19. & seqq.* alegando á Isernia, y Matth. de Afflict. *in cap. 1. de feudo Marchiæ*, resuelve lo mismo que Rovito en los Titulados, y trae para ello muchos exemplos, * limitandolo con Salyo. y Paul. de Castro en los Titulos, y Oficios que no se grangearon por virtud, y meritos, sino por dinero, en los quales dice, que no son, ni deben ser tan largos estos honores, y privilegios, porque ni aun se reputan verdaderamente por Titulados: en que tambien conforma Mastrill. *de Magistr. lib. 1. cap. 20. num. 30.* y es célebre texto para ello la *l. 1. & 2. C. de honorar. Codicill. in Theod. junctis aliis*, que en detestacion de los oficios que se venden, y mas si tienen administracion de justicia, dixe *in 2. tom. de Ind. Gubern. lib. 5. cap. unic. num. 101.* y Osualdo refiriendo otros muchos, *in notis ad Donel. lib. 17. capit. 7. pag. mihi 15. in fine.*

220

Lo * mismo (limitandolo, *ut procedat in officio perpetuo, non in temporali*) y alegando el exemplo del Regente, y Presidente de la sumaria de Nápoles Marcelo de Mauro, y el de D. Bernardino de Montalvo, Marqués de San Julian, tiene Juan Baptist. Toro *in Addit. ad Pontem, d. §. 8. num. 9. & seqq.* Regens de Tapia *ad leg. Neapol. in cap. item quod prædicti*, á quien novisimamente refiere Juan Maria Campana *in tract. de requisit. in Judic. creat. n. 71. pag. 73. & 74.* donde dicen, que estas jubilaciones son debidas, y muy forzosas en los Magistrados perpetuos, que llegan á envejecer, ó hallarse impedidos por otro accidente en el Real servicio, y que *aliis præmiis, & honorifica quiete donandi sunt.* Y que á un Consejero, á quien le afligia la gota, de suerte que pocas veces podia venir al Consejo, se le dió jubilacion para poder mirar por su salud, y regalo, con facultad de poder ir al Consejo quando quisiese, y pudiese.

221

222 Lo mismo * vemos practicado en los Consejos de España con tantos exemplos antiguos, y modernos, que no hay necesidad de detenernos en referirlos, y en fuerza de su observancia, y aun sin hacer distincion entre Magistrados, Honorarios, y Jubilados, dice novisimamente Don Matéo Ferro *en su tratado de præced. q. 17. num. 4.* las palabras siguientes: *Sed hodie hi Comilliarii, quoties ex consensu Regio vacant, retinent ex privilegio omnes honores, & prælationes ad sua officia, & dignitates spectantes, & ita cessat dispositum à jure communi*, con que parece queda bastantemente fundado este punto.

Pero no puedo pasar en silencio * el insigne lugar de Casiodoro, *lib. 6. epist. 2. in formula Patriciatus*, olvidado por todos los Autores citados, el qual testifica, que este proprio estilo se guardaba en su tiempo, y en el antiguo, con retencion de todas las dignidades, y preheminencias; dando por razon, que el Ministerio, ó exercicio, una vez concedido con ellas, era como caracter indeleble, ó inseparable mientras viviese el que llegó á poseerlo, y que por eso se le dió el nombre de *Cingulo*, de que yá *supr. ex num. 154.* se ha dicho algo: *Hinc est* (inquit) *quòd & Honor ipse cinctus est, cùm vacaret, nihil jurisdictionis habens, & judicantis cingulum non deponens: In quo fœlicitas perpetua nascitur* (Ego legerem *nascitur*) *dum successoris ambitio non timetur. Nam mox ut datus fuerit, in vitæ tempus reliquum homini fit coævus, ornatus individuus, cingulum fidele, quod nescit ante deserere, quàm mundo homines contingat exire, &c.* 223

Y aunque * Jacobo Guther. *de offic. domus Ang. lib. 2. cap. 19. pag. 383.* entiende, que los Patricios solo gozaban del Cingulo, ó Oficio perpetuamente, porque de solos ellos trata alli Casiodoro: se engaña en esto á mi parecer, porque la razon que dá, y las palabras con que la expresa, son generales para qualquier Magistrado de los de Cingulo, de que habla en las formulas siguientes el mismo Autor, y muchos textos que dexo citados. Y en particular * la *l. officiis 6. Cod. de honorar. codicil. in Theod.* cuyas palabras referi *supr. n. 205.* donde hablando generalmente de todos, y variando poco las de Casiodoro, los llamó *Oficios sin mortalidad*, ó *libres de mortalidad*, ibi: *Quos non adumbratis honoribus, sed in actu positi, sine mortalitate conjunximus.* 224 225

Son muy á proposito, para dár fuerza á otros, con que se suele probar comunmente,* que semejantes Oficios siempre son perpetuos, aun quando el Principe que los concede diga en sus titulos *que duren á su voluntad.* Para que se pondera comunmente * el texto *in l. Jurisperitos 30. D. de excusat. tut.* ibi: *Et honor delatus finem certi temporis & loci non habuerit*, ubi glos. Bald. & alii, *l. sufficit, D. de condict. indeb.* Joan. de Plat. *in l. neminem, de Consulib.* Corset. *de potest. Reg. 1. p. n. 9.* Gregor. Lop. *in leg. 6. tit. 4. p. 3. glos. 5.* Guid. Pap. *decis. 195.* Boer. *decis. 124.* Surd. *decis. 265. n. 54.* Decisio Tholosana, novissima 23. *lib. 2.* Papon. *lib. 4. tit. 11. arrest. 2. & 3.* Anna *cons. 14. & 56. n. 22.* Capicius, *decis. 136.* Ponte *d. tit. de elect. Official. in prine. n. 4.* Jacob. Ant. de Mauro *alleg. 19. n. 1. pag. 91.* Mastrill. *de Magistr. capit. 23. n. 46.* Osasc. Menoch. Rodin. Borrel. Azeved. Caved. Barbos. Calist. Ramirez, y otros, que yo alego *2. tom. de Ind. gubernat. lib. 2. cap. 2. num. 52. & 53. & lib. 4. cap. 4. num. 53.* 226 227

A los quales añado * lo que San Gregorio Papa respondió á Anatolio Diacono de Constantinopla, teniendo por injusto, y pecaminoso privar á los impedidos del Honor, y lugar una vez adquirido. A quien refiere Gracian. *in cap. scripsit. 7. q. 1.* his verbis: *Omninò injustum est, ut si molestia corporis irruit, honore suo privetur ægrotus; atque ideò hoc per nos fieri nullatenus potest, nec peccatum in mea anima ex ejus depositione veniat*: con quien contesta el *cap. quamvis triste ead. caus. & quæst. & cap. ex parte de Cleric. ægrotante*, que dán á entender, que por ningun accidente pueden ser compelidos á renunciar tales cargos contra su voluntad. 228

Esto se ha dicho por dár al punto de la Precedencia de estas Plazas honorarias, ó jubiladas la luz que requiere. La que V. M. por su grandeza se sirvió de concederme, participa de unas, y otras; pero * no necesita en quanto á él de probanza, ó disputa, pues se halla tan clara, y expresada la Real voluntad de V. M. Y asi estamos en terminos de la sentencia de Casiod. *lib. 9. var. epist. 23.* donde dixo: *Ad examen veniant quæ putantur incerta. Nam quis de illa re æstimet deliberandum, ubi nihil reputatur ambiguum.* 229

Y lo reconoció el Consejo, declarando en esta conformidad, * que yo debia preceder á los nombrados en aquella eleccion, con asenso, y beneplacito de los mismos, como queda dicho *supr. num. 104.* con que se acrecienta, y realza la merced, y favor que he recibido de V. M. Pues conforme al sentir de Plin. Jun. *lib. 5. epist. 15.* no es tan agradable la consecucion de la dignidad, como el igualarse por el respeto suyo á los buenos: *Neque enim augeri dignitate, quàm bonis æquari gratius*, y segun dice Seneca, ó quien fue el Autor de la Octavia. 230

Pulchrum est eminere inter illustres viros.

Y Ciceron * *en la Oracion in Lucium Pisonem*, se gloria tanto de haver sido elegido en primer lugar para el Consulado: *Mecum Quæstorem in primis, Ædilem priorem, Prætorem primum, cunctis suffragiis Populus Romanus faciebat, & post me cuncta Italia, me omnes ordines, me universa Civitas, noi prius tabella, quàm voce priorem Consulem declaravit.* 231

A que * alude Ausonio, aun ajustando mas sus palabras para mi intento, *in gratiarum actione pro Consulatu*, diciendo: *Consulatus hic meus erat, atque obsecrat, ut obnoxiam tibi uni sinas fieri ejus dignitatem. Quod quidem & ipse sibi invenit gradus, cum claristimo viro collega meo honore conjunctus, nuncupatione prælatus;* & postea: *Scrupulosus hic mihi locus est, & propter eam, quam nunquam appetivi gloriam, recusandus. Quum prior renunciatus sum, satis est tuum tenere Judicium. Interprete valete meritorum. Neque autem ego Sanctissime Imperator, in tenui beneficio gradum nuncupationis amplecter. Num est hæc gloria ignota Ciceroni. Prætorem me inquit Populus Romanus primum fecit, Consulem priorem, ex ipsa ejus sententia intelligitur, commendabilius ei videri, ut si quam pluribus esse præpositum. Nulla est quidem cunctatio secundi, sed ex duobus gloria magna prælati.* 232

Mas dificultad puede haver * en el punto de si á los *Honorarios* se les daban, ó deben dár con estas Plazas Titulares, y Supernumerarias algunos salarios, gages, ó emolumentos. Porque parece, que el Principe que las concede, no las ha de quitar lo que suele pertenecerles, ex traditis ab Innocent. *in cap. ex literis, n. 1. de jure patronat.* Bald. *in l. à procuratore, num. 1. Cod. mandati, & in rub. n. 4. Cod. de contrab. empt.* Barthol. Socin. *cons. 126. num. 2. vers. Confirmatur*, ubi allegat. *l. si stipulatur, D. de usur.* Menoq. *cons. 478. n. 27. vol. 5.* Præs. Valenz. *cons. 202. n. 76. vol. 2.* Ni dexarias * solo en el nombre, y desnudas, y vacias de su substancia, y efectos, *contra l. 3. §. appellata, D. si cert. pet. cap. si cupis 16 q. 1.* & alia quæ tradit Petr. Ricciard. *in rubr. de honor. possess. num. 33.* 233 234

Y mas en terminos, * porque la palabra *Honor*, y *Honorare*, de que ellas se denominan, de tal suerte és apta á recibir estas comodidades, que una de sus principales, y mas ordinarias significaciones, es tomarse por el *Salario*, el qual por esta causa se suele llamar *Honorarium, l. 1. D. si mensor fals. mod. dixer. l. 1. D. de extraord. cog. l. si remunerandi, D. mandat. l. 38. D. locati, l. 2. D. de le ation. l. 3. Cod. de postulan.* ibi *glos. verb. Honorarii, l. 13. Cod. de judiciis.* cum aliis, quæ post Alberic. *in d. l. 1. D. si mens. fals.* notat Bolognet. *in Aut. Habita, Cod. ne filius pro patre, num. 261. fol. 241.* Prarejus, Brison. & alii, *de verb. jur. verb. Honorarium*, Amat: *decis. Rotæ 52. n. 1. & seqq.* Y por * las comidas, ó propinas que se daban á los Proconsules quando entraban en las Provincias que iban á governar, Cicero *in Pison. qui modus tibi fuit frumenti æstimandi qui Honorarii? siquidem potest vi, & metu extortum Honorarium nominari.* Y por las que daban los Decuriones, quando eran recibidos á sus oficios, de que habla la *l. æstimationem, D. de munerib. & honorib.* Plinius Jun. *lib. 10. epist. ad Trajan. 116.* Y respondiendo á ella el mismo Trajano, le dice: *Honorarium Decurionatus omnes, qui in quacumque Civitate Decuriones fiunt, inferre debeant, necne, in universum à me non potest statui.* 235 236

Y en * la Sagrada Escritura *honorare*, se toma por lo mismo que *alere*, ó dár lo necesario para pasar congruamente la vida, como explicando el precepto de *Honorandis parentibus*, Matth. 15. y el de *Honorandis viduis*, Paul. *ad Thimot. 5.* y otros muchos, lo advierte San Geronymo *ad Geront. & ad dict. capit.* 237

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

pit. 15. *Matth.* ibi: *Honos enim in Scripturis, non tantum in salutationibus, & in officiis deferendis, quantum in munerum, & eleemosynarum oblatione consistit. Et hoc mandatum* Honora patrem, & matrem, *non in verborum sono, qui inopiam parentum cassa potest adulatione frustrari, sed in victus necessariis administrandis debet intelligi*, D. Ambros. *lib.* 8. *in Luc. cap.* 18. D. Basil. *serm.* 24. D. Thomas 2. 2. *q.* 22. *art.* 5. *& in q.* 101. *art.* 1. latè Julian. Bredæus *in annot. ad arrest. Loveti, litt.* 1. *arrest.* 29. Tetigi ego *in meo tractat. de crimin. parricid. lib.* 2. *cap.* 2. *pag.* 108. donde alego para lo mismo la *l. filia* 5. *Cod. de patr. potest.* y otros exemplos, y autoridades.

238 Pero sin embargo de esto, * lo mas cierto es, que á los *Honorarios* no se les concedian salarios, ni emolumentos algunos, porque solo se les daban estas Plazas para el *Honor*, desnudo de otros provechos, como arriba queda advertido, y lo prueban los muchos textos, y Autores para ello citados, y en particular la *Novell.* 70. de Justin. ibi: *Ut nihil aliud, nisi purum honorem his, quibus præbebatur, conferret, l. Decurionibus* 5. *Cod. de silent.* ibi: *Honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, immunitatisque gaudio, plena dignitatis lætitia potiantur: ut dignitatem solam habeant ex Senatu, &c.* cum aliis notatis à Cujac. *in d. l. ult. Cod. de Primicer.* Casan. *in d.* 6. *p. Catal. glor. mund. consid.* 5. *vers. Honorarii verò*, & Thor. *in Addit. ad Pont. d. tit. de electi. offic.* §. 8. *n.* 7. ibi: *Tales enim Honorarii habent nomen officii, & dignitatis, non tamen administrationem, nec salaria assueta, &c.*

239 Cuya razon nace, * de que ellos se contentaban con solo esto, y asi no recibian en ello agravio, ó quiebra alguna en hacienda, ò reputacion, *cap. scienti, de regul. jur. in* 6. *l. nemo videtur* 145. *D. de regul. jur.* ubi Petr.

240 Pech. & Petr. Fab. cum aliis. Y tambien * en que *Salario* es propriamente fruto, y premio de trabajo, *d. l.* 1. *D. si mens. fals. mod. dixer. d. l. si remunerandi, D. mand.* cum aliis. Y por el consiguiente no era justo se diese á los que ni havian trabajado, ni se nombraban para trabajar. Pues como dixo la glos. *in l. quamvis, verb. Denegandam, D. de damn. infect. Qui non laborat, non manducat*, quam sequitur Bald. *id cap.* 1. *num.* 2. *de testibus*, & aliis ornat Caccialup. *in l. diem functo, num.* 45. *in fin. D. de offic. as.* Cœphal. *cons.* 70. *in facto præsuponitur, num.* 7. *lib.* 1. Surd. *cons.* 42. *in hoc Ducatu, numer.* 20. *lib.* 1. Amat. *dict. decis.* 52. *num.* 5. 6. *& seqq.*

241 A los quales * añado á Casiod. *lib.* 5. *epist.* 36. ibi: *Quia non est æquum, ut cùm de tuo cognoscaris idoneus, rem laborantium accipere debeat otiosus*, & Mastrill. *de Magistr. lib.* 1. *c.* 21. *num.* 36. *& seqq.* donde infiere de aqui, citando para ello muchos Autores, que el salario solo se debe por el tiempo que se sirve, y no mas, y que es como el beneficio que se dá por el servicio, ó oficio, *cap. fin. de rescript. in* 6.

242 Y porque * esta razon no militaba tan viva, y eficazmente en los vacantes jubilados, que despues de haver servido con el exercicio, y salario ordinario, merecian en premio de él gozar de descanso, se diferenciaban en esto de los que eran solo *Honorarios*: y con las demás preheminencias, y precedencias de que se ha dicho, conservaban todos los gages, anonas, emolumentos, y prestaciones del Magistrado, Ministerio, ó Plaza en que jubilaban, como si actualmente la estuvieran sirviendo, como lo dexé apuntado *supr. num.* 213. *& seqq.* y consta de Vegecio, *lib.* 2. *de re milit. cap.* 11. ibi: *His enim multiplicantur annonæ, qui in actu sunt, quæ illis etiam vacantibus tribuuntur, quasi Honorarii nullas habent*, Symmac. *lib.* 7. *epist.* 95. hablando de los Adlectos: *Si igitur, & hoc insigne detulerit, quod annonarum, & vectionum cumulet adjectio: pro nono cursu in Consulares legetur.* Y entre los Autores referidos, lo observa particularmente Dionys. Gothof. *in notis ad d. l.* 2. *Cod. ut dignitat. ord. servet.* ibi: *His dabantur annonæ: at non Honorariis*, Ponte *de offic. & potest. Prorog. d. tit.* 3. *de electi. official.* §. 8. *n.* 11. *& seqq.* donde dice, que siempre mandan los Reyes, que los Oficiales que jubilan, despues de haver servido bien en sus cargos, *gaudeant etiam eodem stipendio, donec vixerint, quo gaudebant, quando militando ei inservibant.*

Porque esta merced, ó honra de jubilarlos, es como si les diera licencia para ausentarse. Y es cierto * que los que se ausentan con 243
licencia, gozan de todos los emolumentos, prerogativas, y privilegios, de que gozarán estando, y sirviendo presentes en sus oficios, *l. hac lege, Cod. de proxim. sacr. scrin.* ibi: *Ut qui liberam proficiscendi licentiam, pronunciatione commeatus adepti fuerint, sine aliqua stipendiorum aut emolumentorum deductione peregrè degunt, &c.* ubi glos. *verb. Deductione* reddit rationem, *quia videntur adesse*, y Bartolo añade, *quod dicuntur haberi, ac si personaliter servirent.* Y lo mismo dicen Lucas de Pena, y los demás DD. *ibid.* infiriendo á los Clerigos que se ausentan con licencia, que gozan, y se juzgan en sus prebendas, y beneficios por residentes, glos. *in l. desertorem*, §. *si & diem, D. de re milit.* quam ad propositum allegat Franc. Marcas *decis. Delphinat.* 798. Roman. *in l. diem functo*, ubi Jas. post Bald. & alios, *D. de offic. asses.* idem Roman. *sing.* 453. Lucas de Pena, qui alia jura adducit, *in l.* 1. *C. de commeat.* & latius Paris de Puteo *de Syndic. verb.* Rex concessit, *n.* 3. *& verb.* Si Officialis decedat, *sub num.* 10. Caravit. *ad vitus Siciliæ, rit.* 7. Boer. *decis.* 7. Capic. *decis.* 125. *num.* 9. Mainard. *decis. Tholos.* 8. & Mastrill. *de Magistrat. lib.* 1. *cap.* 21. *num.* 40. *& 41.* donde en el *num.* 39. reconoce tambien, alegando para ello otros muchos Autores, * que el 244
Oficial, ó Magistrado impedido por algun justo impedimento, ò enfermedad, gana por entero el salario. Y en el *num.* 35. dá á entender que se debe á los jubilados: pero añade, que los Oficiales ordinarios han de ser pagados primero que los extraordinarios, alegando para ello á Rebufo, *ad leges Galliæ, tit. de salariis taxand. num.* 9. lo qual no sé que proceda, ni se practique en los jubilados.

245 Y el mismo Ponte, *ubi supr. num.* 15. dice, * que á él le jubilaron en el Oficio de Regente de la Real Chancillería de Nápoles, y se declaró, *quòd gaudere deberet emolumentis, & privilegiis Collegii, etiam post depositum officium Regentis, & quamvis ad Collegium non accederet.* Y allí su Adicionador Juan Bautista de Toro añade *n.* 14. que en esto nunca se ha puesto duda: y trae otro exemplo de Marcelo de Mauro, que era tambien en Nápoles Presidente de la Real Cámara de la Sumaria, y le jubilaron por su vejéz, y achaques el año de 1587. despachandole cédula de esta jubilacion, la qual el mismo Marcelo pone á la letra en el principio de sus alegaciones. Y en ella se le dice: *Yá habreis sabido, como en consideracion de vuestra edad, y continua indisposicion, que os impedia no poder asistir á mi servicio, como por lo pasado, y entendiendo, que por esta causa deseabades atender al reparo de vuestra salud, y descansar lo que os queda de vida, he tenido por bien, no solo de venir en esto de buena gana, pero aun en daros el salario de Presidente de la Sumaria en vuestra casa, para que en ella podais vivir con la quietud, y descanso, que con vuestros largos, y buenos servicios haveis merecido, de los quales me queda tanta satisfaccion, que os lo he querido significar por esta, y con vuestra persona, y todo lo que os tocáre, terné siempre la cuenta que es razon, &c.*

246 En esta * conformidad, poco mas, ó menos, se despachan, y han despachado las muchas cédulas de jubilacion, que en tantos Reynos, y Tribunales de V. M. havemos en varias ocasiones visto, y experimentado. Y parece que siguen la pauta de la de Casiodoro *lib.* 5. *variar. epist.* 36. en que el Rey Teodorico jubila, y libra de los trabajos de la milicia á un Soldado, por hallarse impedido para continuarla. Verdad es que allí no le concede el sueldo, porque dá á entender que tenia hacienda bastante de que valerse, y porque no ganase ocioso lo que se debia dár á los que trabajaban: *Otium* (inquit post alia) *tibi non ignorabile* (ego legerem *non ignobile*) *præsenti justione largimur, quia non est ignaviæ culpa, quem excusat miseranda calamitas. Sed sicut tibi remissam vitam concedimus, ita te donativo præsenti auctoritate privamus: quia non est æquum, ut cùm de tuo cognoscaris idoneus, rem laborantium accipere debeas otiosus. Fruere igitur securâ vitâ, nostro munimine liberatus, &c.*

247 Pero * aunque los Veteranos no tenian regularmente este privilegio de la conservacion del estipendio, tenian otros muchos, de que se trata *in tot. tit. D. de privileg. Veteran. & C. de Veteran.* ubi DD. & latius Petr. Gregor. *lib.* 39. *syntag. c.* 6. *ex n.* 4. Ayala *de jur. & offic. belli, lib.* 3. *c.* 7. *& c. ult. ex n.* 8. & Georg. Accac. *de privil. milit. ad fin. lib. unic. de privil. Veteran.* Y este mismo Autor dice *en el principio de este libro num.* 11. que no se puede negar, que á los Emeritos se les solia, y suele hacer esta gracia: *Neque illud nego Reges nonnullos, & Principes, Emeritos, & Senio, laboribusque confectos milites, missione honesta, præmiisque, & perpetuo victu donare: quales veterani dici, & jura quoque eorumdem sibi vindicare fortè possunt.* Y pudo hacer memoria de lo que de los Soldados Vacantes, ó Adscripticios dixe supra *num.* 151. y de los predios, o posesiones que se les señalaban para sus alimentos, de que habla la *l. item si verberatum*, §. *item si fortè, D. de rei vind. l. in agris, D. de adquir. rer. dom.* Ego plenè post plures, quos ibi cito 2. *tom. de Ind. gubernat. lib.* 2. *cap.* 1. *num.* 48. *& 49.*

Fundase * esta retencion, ó conservacion 248
del salario á los jubilados, en que no suelen los Príncipes quitar el que una vez concedieron, *cap. decet, de regul. jur. lib.* 6. Y mas siendo dado con el Cingulo, é inseparable del que como se ha dicho *supr. ex n.* 223. duraba toda la vida.

Y mas eficazmente, * en que si la merced, 249
ó gracia de la jubilacion se hacia por premio y remuneracion de servicios, y para remedios, ó consuelo de la vejez, achaques, ó accidentes que pedian ese reparo, como tambien lo dexo apuntado *sup. n.* 141. no era compatible con este intento, quitarles los salarios, y emolumentos de que gozaban, y con que se sustentaban, y havian de sustentar; pues esto antes fuera pena, que premio, *l. propriè, D. de verb. signific. ubi non dicuntur bona, quæ plus incommodi quàm commodi habent*, Roman. *cons.* 510. *n.* 30. Casiod. *lib.* 1. *epist.* 3. ibi: *Nec credi potest virtus, quæ sequestratur à præmio*, cum multis aliis, quæ adduxi *n.* 50. *& seqq.*

En esta conformidad dice Adrian. Pulveo *in lib. de privil. Advocat. pag.* 22. & Præs. Valenz. *consil.* 82. *num.* 50. *vol.* 1. que * 250
Solon, Legislador sapientisimo de los Atenienses, puso premios perpetuos á los que jubilaban despues de haber vencido en los juegos Olympicos, ó Nemeos: pero mayores mucho á los que morian, envejecian, ó enfermaban despues de haber peleado en defensa de la República. Dando por razon: *Quod illi magnis impendiis, & sumptibus exercerentur, senesque facti, nec bello utiles nec gerendæ Reipublicæ essent accomodi, bi verò salvam eam fecissent.*

Y mas * en nuestros terminos Bartolomé Filipo, tomandolo de Fadrique Furio, en su tratado de Consejo, y Consejeros de los Prin- 251
cipes, *discurs.* 6. §. 4. *fol.* 22. y de ambos Bobad. *in Politic. lib.* 1. *c.* 7. *n.* 26. & 27. tratando de que edad es la sazonada para exercer los cargos, y Magistrados, dicen: *Que deben cuidar los Principes, que los que fueren de mas de sesenta años, se vuelvan á sus casas, reposen, descarguen sus conciencias, piensen en bien morir, denles los Principes (como á benemeritos, y jubilados, segun decian, y hacian los Romanos) honras, privilegios, preheminencias, y rentas,*

respecto de los servicios, y merecimientos de cada uno, y no los admitan en las consultas, porque quando pasan de aquella edad, la memoria se pierde, el entendimiento vacila, la experiencia se convierte en obstinacion, el calor es poco, y assi dexan perder las ocasiones, los pensamientos cansados no pueden ir camino, son en fin los tales, carga, y embarazo de la Corte, &c.

Lo mismo dice Juan Brancio *in tract. de Senat. lib. 2. cap. 23.* * alegando aquel verso
252 de Lucrecio, que dice, que en llegando la senectud

Claudicat ingenium, delirat lingua mentque.

y aconsejando con Plinio Jun. *lib. 4. epist. 23.* que antes que esto suceda nos retiremos, procurando vivir para nosotros en pasando de sesenta años, que era el tiempo en que aun las leyes Romanas tenian por legitimamente escusados los Senadores: *Ita* (inquit) *senescere oportet virum, qui Magistratus amplissimos gesserit, exercitus rexerit, totumque se Reipub. quandiu decebat, obtulerit. Nam & prima vitæ tempora, & media patriæ, extrema nobis impertire debemus, ut ipsæ leges monent, quæ majorem annis sexaginta otio reddunt.*

253 A quien parece que leyó * Quintil. *lib. 12. Inst. orat. cap. 11.* quando hablando de su Orador, dice, que dexe este oficio, y toque á recoger, antes que sienta venir en quiebra las partes naturales, que le pudieron grangear opinion, y alabanza: *Quia decet* (inquit) *hoc quoque prospicere, ne quid pejus quam fecerit, faciat. Neque enim scientia modò constat Orator quæ augetur annis, sed voce, latere, firmitate: quibus fractis, aut imminutis ætate, seu valetudine, cavendum est; ne quid in Oratore summo desideretur, ne intersistat fatigatus, neque dicet, parum audiri sentiat, nec se quæratur priorem. Quare antequam in has ætatis veniat insidias, receptui canet, & in portu integra nave perveniet, &c.*

Y aunque * es verdad, que en esto de la
254 edad no se puede constituir punto fixo, porque hay muchos que aun hasta la decrepita conservan entera la salud, actividad, y viveza de los sentidos, y potencias del alma, como lo dá á entender la *l. 3. tit. 19. p. 5.* ibi: *Pero lo que dice de suso de los viejos que deben ser escusados, no se entiende de aquellos que fuesen tan sabidores, que pudiesen ayudar con su consejo á los de la hueste*, con otras que traen, y ponderan Diego Perez *in proœm. tit. 3. lib. 2. ordinam. lit. Q.*, Avendañ. *de exeq. mand. 1. part. cap. 19. num. 24.* Mastrill. *de Magistr. lib. 2. capit. 30. num. 96. & seqq.* y y novisimamente Don Diego de Narbona *in tract. de ætate ad actus hum. requis. anno 65. num. 4. & seqq.* Y lo prueba Claudiano con el exemplo de Malio Teodoro en su Panegyrico, diciendo:

Humanum curare genus, quis terminus unquam
Præscripsit? nullas recipit sapientia metas.

255 y Alex. ab Alex. *lib. 4. dier. gen. cap. 9.* con el * de Caton, *qui licèt annis* (inquit) *gravior esset, cum in eo vegeret vis ingenii consilique, nulla re, nulloque negotio adduci potuit, ut in frequentem Senatum venire moraretur.*

Y de si lo blasonaban los Stoicos, cuya secta arrogante, como dice Cornelio Tacito, *lib. 15. Annal.* los hacia siempre apetecer negocios, y anhelar por ocupaciones. Y asi decian, segun lo refiere Seneca, *de otio sapient. Usque ad ultimum vitæ finem in actu erimus, non desinemus communi bono operam dare: Nos sumus, qui nullis annis vacationem damus, & quod ait ille vir disertissimus* (scilicèt Virg. 9. Æneyd.)

Canitiem galea premimus.

Nos sumus apud quos usque eo nihil ante mortem otiosum est, ut si res pateretur, non esset ipsa mors otiosa.

Lo cierto es, * que la de los sesenta estu- 256
vo bien prefinida por las leyes Romanas que Plinio apunta, las quales aunque no repelian al Senador del Senado, le permitian por lo menos *escusarse, si quisiese, de su ordinaria asistencia, porque yá entonces ván comunmente faltando las fuerzas*, como alli lo advierte su Comentador Juan Maria Cataneo, y lo dice Seneca *de brevit. vitæ, cap. 20. Lex à quinquagesimo anno militem non cogit, à sexagesimo Senatorem non citat*, Alexand. *diêt. lib. 4. cap. 3. & 11.* ubi Tiraquel. & Petr. Gregor. *lib. 47. syntagm. cap. 25. num. 14.*

Y elegantemente Celio Rhodigino *lib. 11. lect. antiquar. cap. 1.* donde * despues de ha- 257
ver discurrido con erudicion sobre los daños del ocio, dice, que este no es reprehensible, quando yá le pide la edad, y se ocupa en vacar un hombre para sí, y la sabiduría. Y refiere, * y reprehende lo de Turanio, que ha- 258
viendole jubilado, por ser yá de mas de noventa años, se tuvo, y hizo tratar, y llorar como muerto, hasta que le volvieron el oficio: *Turanius* (inquit) *fuit exactæ diligentiæ senex, ei post annum nonagesimum procurationis vacationem ultrò C. Cæsar indulserat. At is molestè ferens, componi se in lecto, & velut examinem à circunstanti familia plangi jussit. Lugebat domus otium domini senis, nec finivit antè tristitiam, quàm labor illi suus restitutus est. Quum tamen à quinquagesimo anno lex militem non legat, à sexagesimo Senatorem non citet. Qui verò in consummationem dignitatis per mille indignationes erumpunt, quid aliud quàm in titulos sepulchri laborant, &c.*

A * estas mismas leyes miró Ciceron *in* 259
lib. de senect. quando dice en persona de Caton: *Ut legibus, & institutis vacat ætas nostra, muneribus iis, quæ non possunt sine viribus sustineri.*

Y el J.C. Calistrato *in l. semper, D. de jur. immun.* donde enseña, * que siempre en aque- 260
lla Republica fue la vejéz venerable, y se daba á los viejos el mismo honor que á los Magistrados, y eran relevados de las cargas municipales, y alli la glos. *verb. Magistratibus*, nota, que * viejo se dice el que llega á 60. años; y 261
alega para probarlo la *l. non tantum, §. 1. de Decurion.* aunque para algunas cosas se señalan setenta, y para otras cincuenta y cinco, *l. si ultrà 10. Cod. de Decurion. l. Decurio*, ubi glos. *verb. Senectute, eod. tit.* con muchas otras que junta Menoquio, concluyendo, que esto por mayor parte suele ser arbitrario, *lib. 2. de arbitr. cent. 1. casu 59.* Gratian. *tom. 2. discept. cap. 228.* Tiraq. Bobad. Mastrill. y otros muchos que refiere Don Francisco de Amaya *in leg. 2. de Decur. lib. 10. ex n. 56. ad 64.* & novissimè Narbona *in tract. de ætate ad actus hum. requis. ann. 50. q. 2. per tot.* & alibi passim.

262 Donde reputan * los daños, y trabajos que trae consigo esta edad, que dieron causa al adagio: *Senectus ipsa est morbus, & onus*, y *Senectus non sola venit*, en cuya ilustracion junta tambien otros muchos lugares Erasmo. Y
263 es digno de no pasarse en silencio * el de Plin. *lib. 7. nat. hist. cap. 50.* donde muestra que de alli adelante no se vive, sino se lasta la pena de haver vivido por estas elegantes palabras: *Non senectæ in pœnam vivacis, ubi tot periculorum genera, tot morbi, tot metus, tot curæ, toties invocata morte, ut nullum frequentius sit votum. Hebescunt sensus, membra torpent, præmoritur visus, auditus, incessus, dentes etiam, ac ciborum instrumenta: & tamen vitæ hoc tempus annumeratur, &c.* Lo qual atendiendo solia
264 decir * el Emperador Tiberio, que tenia por ridículo al hombre que en pasando de 60. años daba la mano al Medico por malo que se sintiese, como lo refiere Plutarco *in præcept. salubr. & in tract. an seni sit tract. resp.* Erasmo *lib. 6. apophtheg.*

265 Y de aqui nació * el llamar tambien *Depontanos* á los que por viejos de mas de sesenta años se jubilaban, ó escusaban en Roma de ir al Senado, y se decia, como en proverbio, que los echaban de la puente abaxo: *Sexagenarios de ponte dejicere.* No porque verdaderamente echasen, ó huviesen echado alguna vez los mozos á los viejos de la puente al rio para matarlos por esta causa, como parece que lo sintió Sisinio Capiton, referido por Festo Pompeyo, *verb. Sexagenarios*, y Ovid. *lib. Fastorum*, quando dice:

Pars putat, ut juvenes ferrent suffragia soli,
Pontibus infirmos præcipitasse senes.

sino porque para entrar en el Campo Marcio, donde se hacia el Senado, se pasaban unas puentecillas angostas, segun la exposicion de Pedro Victorio *lib. 18. var. cap. 7.* Franc. Pollero, ubi infrà: ó segun la de Dionys. Gotofr. *in notis ad Sext. Pomp. ubi supr.* porque las mesas, ó bufetes angostos, y altos de pie, que se ponian en el lugar del Senado, divididos por tribus, y en ellos las cestillas, ó urnas para los votos, ó sufragios, se llamaban *Pontes*, como lo dice Ciceron 3. *de legib.* y Plutarc. *in Mario.* De estas puentes parece, que por las leyes citadas, eran echados, ó escusados los sexagenarios, como mas advertidamente lo dexó escrito M. Varron. *lib. 2. de vita patrum*, diciendo asi: *Cùm in quintum gradum pervenerant, atque habebant sexaginta annos; tum denique erant publicis negotiis liberi, atque expediti, & otiosi. Ideò in proverbium quidam putant venisse, sexagenarios de ponte dejici oportere, quòd suffragium non ferant, quod per pontem ferebatur.* Con la qual exposicion se conforma Nonio Marcello *cap. 12.* teniendo esotra por fabula vulgar, y plebeya: *Sexagenarios per pontem mittendos, malè dici popularitas intellexit.* A esto alude Macrobio *lib. 1. Saturnal. cap. 5.* dum inquit: *Adimere vis doctis viris in verborum Committiis jus suffragandi: & tanquam sexagenarios majores de ponte dejicies?* Y Ciceron *en la Oracion pro Sextio*, y en otras partes, Plutarc. *en sus Problemas*, y otros Autores de buenas letras á cada paso. Y de los nuestros Franc. Pollero, y su Adicionador Broldeo *in hist. for. Rom. lib. 5. cap. 8.* Juan Garcia *de nobilit. glos. 48. §. 1 num. 5.* Narbon. *diêt. quæst. 2.* Y mejor, y mas en mis terminos Erasmo in adagio *Sexagenarios de ponte dejicere*, donde dice, que por él, en todo rigor se significaba, que los viejos sexagenarios, como impedidos yá por la edad, y achaques que la acompañan, se havian de abstener del Magistrado, y otras funciones públicas: *Et quod Ideò etiam Depontani dicuntur, tenes jam velut emeriti, & à civilibus negotiis in otium remissi. Qui propter ætatis imbecillitatem rude jam donati sunt, ac solidorum munerum vocationem acceperunt.*

Aunque no por esto dexo de conceder, haver sido cierto, que * los Romanos echaron 266
del puente al Tibre á los sexagenarios, quando se hallaron faltos de comida en la guerra de los Galos, como lo dice Sexto Pompeyo, *ubi supr.* De sí pudo ser que les diesen alusiva, ó metaforicamente el nombre de *Depontanos* á los mismos, quando por la misma edad los repelian, ó escusaban de los Senados.

Y de * los Trogloditas, Masageras, Bac- 267
trianos, Sardonios, Pedeos, y habitadores de la Isla Ceo, y de otras Naciones leemos á cada paso, que en llegando á ella los mataban, ó sacrificaban en varias maneras, por parecerles eran yá de mas embarazo, que provecho á la patria, como se podrá ver en lo que de esto junta Laurencio Beyerlink *en su teatro novisimo vitæ hum. lit. C, pag. 17. lit. I pag. 260. lit. R, pag. 351. & lit. S, pag. 186.* Erasm. *in adag. Sardonicus risus*, Polid. Virg. *de invent. rer. lib. 3. cap. 10.* Bonifinio *rer. Ungar. lib. 1. decad. 1.* & Cœl. Rhodig. *lib. 28. lect. antiq. cap. 31. in fine.*

También podemos llamar, y llamamos comunmente á los Jubilados *Rude donatos*, * á 268
imitacion de los Gladiatores, á los quales quando por vejéz, ó por otro respeto relevaban de este peligroso exercicio, los daban este nombre. Porque como dice Erasmo *in adagio Rude donare: Ea cessatio dabatur virga, quam rudem appellabant. Unde hoc modo dimissi Rudiarii vocantur. Proinde quicumque à munere quovis in otium restituuntur, vel ob ætatem, vel ob imbecillitatem, Rudem accepisse dicuntur.*

tur. Frasis tan comun, y ordinaria en los Autores que allí cita, y en otros muchos á cada paso, que no es necesario detenérme en probarla. Y quien quisiere mas cerca de ella podrá leer á Roberto Estefano, y Calepino *in thes. linguæ latinæ, verb. Rudem accipere, & verb. Rudiarii.* Y á Oracio, y sus Comentadores *in illud* 1. *epist.* 1.

Spectatum satis, & donatum jam rude quæris,
Mecænas iterum me antiquo includere ludo.

Juvenal *Satyra* 7.

Ergo sibi dabit ipse Rudem, si nostra movebunt Consilia,

Marcial *lib.* 1. *epigr.* 93.

Hoc merui Fabiane toga, tritâque, mesque,
Ut nondum credas me meruisse Rudem.

269 y estraño, que * los Doctos Geronimo Mercurial, y Pedro Fabro en sus libros *de re Gymnastica*, no hayan hecho mencion de este modo de mision, ó jubilacion de los Athletas, y Gladiatores, pero no le olvidaron los que comentan estos lugares.

270 Siendo, pues, la jubilacion * para premio, y descanso de los jubilados, y merced que se les hacia en remuneracion de servicios, como consta de lo que se ha referido, y de una notable cedula Real, que se despachó en Madrid á 17. de Marzo de 1619. al Principe de Esquilache, siendo Virrey del Perú, respondiendole á lo que havia propuesto cerca de jubilar á un Oidor de la Audiencia de Lima, porque en ella era yá algo embarazoso, y remiso. Y dice así: *Y supuesto que todo lo que decis de este Juez, de ser irreverente, y moroso, y no despachar, son casos antes dignos de castigo, que de premio, devierades escusar el pedir se le hiciese alguna merced, jubilandole: Porque estos premios no se dán, sino por remuneracion de buenos servicios, &c.*

271 Bien se dexa entender, * que no se havia de quitar el salario á los jubilados, pues si se les quitára, no fuera premio, sino castigo, segun se ha dicho, y agravar sus penalidades y desconsuelos, quando se trataba de remediarlos, contra lo que elegantemente dixo Casiod. *lib.* 8. *var. epist.* 20. ibi: *Nam ultra omnes impietates est, nocere læsis qui sanare creditur vulneratos.* Et iterum *lib.* 4. *epist.* 17. ibi: *Sed malorum omnium probatur extremum, inde detrimenta suscipere, unde credebantur auxilia provenire*, junctis pluribus aliis, quæ ego adduxi 2. *tom. de Ind. Gubernat. lib.* 2. *cap.* 24. *ex n.* 68. *& lib.* 4. *cap.* 2. *n.* 8.

Y contra lo que á los Príncipes les está siempre pidiendo, y persuadiendo su misma
272 piedad, y grandeza, que es, * que se compadezcan de aquellos que enfermaron, ó envejecieron en su servicio, y con su largueza, y liberalidad se opongan á sus desgracias, como lo enseña la glosa *in l. sed si lege*, §. *consuluit, D. de petit. hæredit.* Doctores omnes, & præcipuè Fortun. Garcia *in l.* 1. §. *jus. naturale D. de just. & jur.* late Jas. *in l. si non sortem,* §. *libertus, D. de condict. indeb.* & alii relati per Mascard. *de probat. conclus.* 592. *vol.* 2. *num.* 15.

A los quales podemos añadir * á Casiod. 273
que no contento de haver expresado este pensamiento en la Formula particular, que escrivió de los jubilados *lib.* 6. *epist.* 10. que yá queda referida *supr. n.* 162. ibi: *Periclitarentur gravitèr boni mores, si aut tolis divitibus, aut corpore valentibus, præstarentur tantummodo dignitates: cùm omnibus debeat Regnantis pietas subvenire, &c.* Le repitió *lib.* 4. *epist.* 19. ibi: *Decet principalem providentiam fessa refovere: ut asperitatem casuum mitiget lenitas jussionum. Non enim sentitur incommodum, si quod per diversitatem constat oppressum, concessa prosperitas ostenderit sublevatum.* Y en el mismo *lib. epist.* 41. *Propositum Regale est, pressis labe fortunæ, pietatis remedio subvenire, & acerbos casus injuriæ meliore sorte mutare: & epist.* 7. ibi: *Propositum nostræ pietatis est, injustè periclitantium sublevare fortunas: quia quod aliena vi constat impositum, trahere non possumus ad delictum. Iniquum est enim, ut hominis vitio deputetur, quod ejus voluntate non regitur: & illud imputetur periclitanti, unde rarò datur evadere.* Y en la *epist.* 26. donde dice, que aun ha de prevenir estos auxilios, y favores el Principe antes que se le pidan: ibi: *Ipsa est enim perfecta pietas, quæ antequam flectatur precibus, novit considerare fatigatos.* Y en el *lib.* 1. *epist.* 16. donde, aun mejor, y mas á nuestro proposito dice, que es, y debe ser costumbre en los Reyes, relevar con estas gracias á los afligidos, ó caidos por adversa fortuna: *Hinc que est, quod consuetudinis nostræ humanitate commoniti, opem fessis: manum porrigimus oneratis, ut pietatis nostræ remedio surgant, qui fortunæ suæ acerbitate corruerunt.* Et iterum *lib.* 2. *epist.* 22. *Æquum est, ut commodet se Regalis pietas fati vulnere sauciatis, quia erigi plus merentur, quos sortis suæ adversæ pressserunt: ne eorum desideriis abnegatis, vulnus geminetur afflictis: & quod nefas dictu est, qui dolorum nubila nostra semper serenitate detergimus, nunc miseris plas lachrymas denegare videamur.*

Y si en el * Decreto, y Titulo de Conseje- 274
ro del Supremo Consejo de Castilla, con que V. M. se ha servido de honrar mi persona, jubilandome en él, no se me conceden los Salarios, Propinas, y Emolumentos que tocan á esta Plaza, como lo dicen sus palabras, que quedan referidas *supr. n.* 104. Eso se entiende por ahora, y mientras continuando el uso, y exercicio de la del de Indias (como V. M. me lo manda) gozaré los que por ella me pertenecen.

Y se pudo fundar en que * regularmente 275
no se suelen dár dos Salarios, ó Propinas á una persona, aunque en ella concurran dos officios, dignidades, ó calidades distintas, sino es que por razon de servirlas, se le acreciente tambien, ò duplique la ocupacion, y trabajo, segun la mas comun opinion de los

DD.

DD: per text. *in l.* 3. *Cod. de dignit. l. hæc parte, Cod. de proxim. sacr. scrin.* ibi: *Supradicti nullo modo duplici fungantur officio, nec geminis chartis irrepserint, ut non occupentur plura in unum se commoda collaturi, nihilque reliquis relicturi, l. bis scholaribus,* §. *illud tamen, Cod. de erogat. milit. ann. l. bis quidem, Cod. qui milit. pos.* ubi Rebuff. Alvarot. *in c.* 1. *vol. fin. quis dicatur Dux,* Felin. & alii *in cap. dum olim, de re judic.* Bald. *in l. binos, n.* 4. & 5. *Cod. de Advoc. divers. Jud.* Roman. & ejus Addition. *cons.* 25. Puteus *de syndic. verb. Salarium, ex n.* 1. Ponte *de potestat. Prorreg. tit.* 3. *de elect. official.* Cagnol. *in l. diem functo D. de offic. assess. num.* 166. latè Gail *practic. lib.* 1. *observ.* 44. *à n.* 8. Cened. *pract. can. cap.* 43. & Joan. Bapt. Thor. *in Compend. decis. Neap. verb. Salarium,* Menoq. *de arbitrar. casu* 223. Bobad. *in Polit. lib.* 4. *cap.* 2. *n. ult.* & Mastrillo, qui alios refert *de Magistr. lib.* 1. *cap.* 31. *ex n.* 72.

Y no haviendo de ser mas de uno, y en una parte, ó Plaza el salario, y emolumentos,
276 que yo havia de tener, y gozar, * pareció puesto en razon, y justicia, que se me continuase en la de Indias, cuyo servicio, y exercicio tambien se me mandaba continuar, siendo esotra solo en el Titulo, y *ad Honorem.*
277 Por la regla comun, que dice, * *Quod de Altari, cui quis servit, de eo vivere debet*, de donde se tomó nuestro refran Castellano: *El Abad donde canta, allí yanta.* De qua D. Paul. *ad Corinth.* 1. *cap.* 9. *cap. cùm secundum, de præbend. & dignit. cap. ex his* 12. *q.* 1. cum notatis á Roman. *cons.* 344. *in cas. n.* 1. Card. Tusch. *litt. A, concl.* 312. Alvar. de Velasc. *axiom.* 231. *litt. A,* Julian. Labar. *var. lucubrat. tit.* 2. *cap.* 14. *n.* 5. & à me *in* 2. *tom. de Ind. Gubern. lib.* 1. *cap.* 18. *n.* 30.

278 De suerte, * que aunque se me aumentó con esta merced el Honor, y la estimacion, no se me mudó, ni alteró por ahora la ocupacion, ni su satisfaccion, y consignacion; y puedo decir lo que el J. C. Paulo, del liberto que impetró el derecho del anillo de oro, *in leg. falsa* 33. §. 2. *D. de condit. & demonstrat. Nam honor ejus auctus est, non conditio mutata, quamvis postèa annulos ab Imperatore acceperit, l.* 1. & 5. *in fin. D. de jure aureor. annul.* junctis aliis, quæ circa eas tradit Dionys. Gotofred. *ibid. & in l.* 2. *Cod. de jure aureor. annul. l.* 3. *D. de bon. liber. & Novell. Justin.* 74. & conducit elegans text. *in l. penult. D. de Senatoribus*, ibi: *Quia dignitas, domicilii adjectionem potius dedisse, quàm permutasse videtur.*

279 Pero * tengo por llano, y ajustado á mi súplica, y á la merced que en virtud de ella V. M. fue servido de hacerme, que el dia que me viniese á escusar, y retirar del todo, del uso, y exercicio de la Plaza del Real Consejo de las Indias, se me ha de mudar la consignacion, y paga del salario, propinas, y emolumentos á la nomina del Consejo Supremo de Castilla, igualandome en todo con los Consejeros de él, pues V. M. me hizo uno dellos, y me tiene desde luego por jubilado allí, como consta de las palabras de su Real decreto, ibi: *Jubilando en él mismo.* Y mas expresamente por las del Titulo, donde refiriendo las causas, y motivos que V. M. tuvo para hacerme esta merced, dice: *Es nuestra voluntad, que jurando en él, quedeis allí jubilado, sin gozar de salario, propinas, y emolumentos que tocan á esta Plaza; pero con reservacion de la que teneis del dicho nuestro Consejo de las Indias, por haberla de servir, exercer, y residir, con todos los salarios, y emolumentos, como de presente lo haceis.*

Porque * si la causa de no mudar desde 280
luego la consignacion del salario, fue que havia de continuar el servicio en el Consejo de Indias, en vacando á este servicio, quedará absoluta la jubilacion en el Supremo de Justicia, y en consecuencia de ella se me deberán allí todos sus gages, efectos, y emolumentos, *l. adigere,* §. *quamvis, D. de jure Patronat. cap. cùm cessante 60. de appellat.* cum similibus latè traditis á Tiraquel. *in tract. de cessante causa, per tot. præcipuè n.* 130. *& seqq. ubi de legis, vel rescripti ratione cessante,* Tusch. *lit. C, conclus.* 202. & Alvar. de Velasc. *in axiomat. jur. cad. lit. n.* 40. *& seqq.*

Supuesto que la expresion del goce en la de Indias, no mudó, ni alteró los efectos, y naturaleza de la jubilacion, que * es, que 281
allí sea pagado uno á donde jubila, argum. celebris text. *in l. cum alimenta* 22. §. *qui fratri, D. de aliment. vel cibar. leg.* ibi: *Illam autem adjectionem*, ut habeant, unde se pascant, *magis ad causam prælegandi, quàm ad usumfructum constituendum pertinere, l. donationes,* §. *species, D. de donationib. l. species, D. de aur. & argent. legat. l. libertis, D. de alimento. legat.* cum aliis, quæ in simili, de que * 282
la demostracion, ó causa impulsiva de hacer una donacion, ó legado, no mude, ni altere su principal intento, y ordinaria naturaleza, tradit latè Menoq. *lib.* 4. *præsumpt.* 133. *n.* 11. *& cons.* 352. *n.* 7. *lib.* 4. Mantica, Molina, Surd. Lara de Cordova, Osuald. Anton. Gama, Flores de Mena, D. Juan del Castillo y otros que yo refiero 2. *tom. de Ind. gub. lib.* 3. *cap.* 12. *num.* 68. *& seqq.*

Y en tales casos * siempre vuelven facil- 283
mente las cosas á su curso ordinario, en cesando los accidentes que le impedian, *l. per procuratorem, D. de adquir. hæredit.* ibi: *Mutatione personæ castrensia esse desierunt, leg.* 1. *C. de imponen. lucrat. descript. l. licitatio,* §. *Ficus, D. de publican. l. si unus,* §. *pactus, vers. Quod & in specie, D. de pact.* cum aliis, quæ ego etiam adduco *dict.* 2. *tom. lib.* 3. *cap.* 1. *numer.* 39. *& seqq. & lib.* 1. *cap.* 28. *n.* 5.

Y si el salario * no solo es parte accesoria 284
de la dignidad que se concede, sino que aun él por sí se llama *Dignidad*, segun la doctrina de Capic. *decis.* 27. *n.* 12. á quien refiere, y sigue D. Francisco de Alfaro *de offic. Fiscal. glos.* 31. *n.* 10. Llano es, que concediendome V. M.

Pla-

Plaza del Consejo, y jubilandome en ella, no me quiso privar de los salarios, y emolumentos que le corresponden, en llegando el caso de usar plenamente de esta jubilacion, y
285 de cesar el exercicio de la del de Indias. Pues * no debe una misma cosa ser juzgada por diferentes derechos, ó respetos, *l. eum qui ades, D. de usucap. cum vulgat.* ni puede parecer decente, ni conveniente quitar, ó alterar en semejantes honores, y mercedes lo que les está señalado, y observado, *l. decernimus 26. Cod. de Epist. & Cleric. cap. sito subjectus 95. distinct.* Panvin. *in tract. de visit. p. 1. q. 1. n.* 48. Præses Valenz. *cons. 82. n. 29. & 30.* Antes como
287 él mismo dice *eod. cons. n. 75. & seqq.* al * nombre honorifico han de corresponder sus efectos. Y seria dura, y triste cosa fraudarle,
287 ó dexarle desnudo de ellos. Y mas * quando se concede por meritos, juxta ea, quæ tetigi *supr. num. 186.* Y lo de Casiod. *lib. 8. variar. epist.* 18. ibi: *Sumpsisti nomen ex meritis: eus todi, ut semper lateris veritate vocabuli: Nam cum omnis appellatio ad declarandas res videatur imposita, nimis absurdum est portare nomen alienum & aliud dici quàm possint in moribus inveni.*
288 Asentado pues por * liano, como lo es, lo que destas Plazas honorarias, y jubiladas, y de sus honores, prehéminencias, y emolumentos he referido, cuya mejor ley puede aun ser el mismo titulo de la que V. M. se sirvió de concederme, y queda puesto *supr. num.* 104. ibi: *Tos guarden, y hagan guardar las honras, gracias, mercedes, franquezas, libertades, prehéminencias, prerogativas, é inmunidades, é otras cosas, que por razon de ser del dicho mi Consejo os deben ser guardadas.* Hallo otra (entre las
289 muchas que dexo citadas) que * es la unica, *Cod. de Quæstorib.* digna de especial advertencia, y ponderacion, para conocer lo que los Emperadores Romanos deseaban, que fuesen estimados, y respetados los que les huviesen servido bien en cargos, y oficios prehéminentes, aun despues de haverlos dexado, y que el pueblo no pasase por ellos, como por hombres no conocidos, cuyas palabras dicen asi: *Qui ex Quæstura honore, aut officiali Magisterio* (Cujacius legit, *aut efficaci*) *aut Comitiva utriusque erarii nostri attonito splendore viguerunt: acclamatione excipiantur solita,*
290 *nec prætereantur ut incogniti.* Donde la glosa, * exponiendo la palabra *attonito*, dice, id est, *terribili*, y pudo decir mejor *stupido*, que es palabra que significa *pasmo*, ó *espanto*, por lo que semejantes dignidades tenian, ó tener debian de venerables, y que llevaban tras sí los ojos, y animos de los subditos, sin dexarlos volver, ó mirar á otra parte, como lo enseñó Servio, explicando el lugar de Virgilio 3. *Æneid.* 16.

Talibus attonitus vitis, ac voce Deorum.

& 5. *Æneid.* 105.

Attonitis hæsere animis.

y mejor Claudiano 3. *Panegyr.* 14.

Quantum profuerit, quantam servaveris Urbem.
Attonitis metire oculis.

que segun la explicacion de Roberto Estefano *in Thes. linguæ Latinæ, lit. A, fol.* 186. *Oculis attonitis videre aliquid*, es como decir, *continuo intuitu, nusquam aliò versa acie.*

Y lo que el mismo texto añade, de * que 291
sean recibidos con aclamacion acostumbrada: *Acclamatione excipiantur solita*: se puede referir á la licencia que tenian los pueblos, de prorrumpir en voces, y alabanzas alegres, quando salian en público, ó entraban en los Teatros los Magistrados, de quien se hallaban bien governados, como en el mismo texto lo dexaron advertido Jacobo de Arena, Juan de Platea, Jacobo Rebuffo, Lucas de Pena, y otros Autores, que pudieron tambien citar el lugar de Aristoteles, *lib. 1. Rhet. ad Theod.* de que hice mencion *supr. n.* 178. ibi: *Memorationes, decantationes carminum, aut salutæ orationis ad laudes recitatio.* Porque aunque huvo tiempo que estos aplausos se los arrogaron á sí solos algunos Emperadores, como lo advierte bien Justo Lipsio *lib. 2. electi. cap.* 10. Y refiriendo varias formulas de estas aclamaciones, Brisonio, Bulengero, Dempstero, y otros muchos antiguos, y modernos, que copiosa, y eruditamente junta, y explica Don Sebastian Cavallero de Medina, hoy Fiscal benemerito de la Real Audiencia de Manila, en la repeticion que imprimió, y me dedicó sobre la dicha *l. unic. ex num.* 1. (aunque sin advertir en ella, que habla de los Magistrados, y á Vacantes, ó Jubilados, como lo muestran aquellas palabras: *Qui ex Quæsturæ, & vigue-runt*, juntas con lo que dice arriba *num.* 170.) Despues se permitieron á los Magistrados, que pareciesen dignos de merecerlos, como el mismo Autor lo refiere, y consta del texto tan vulgar, como célebre * *in l. Justissimos 3. C.* 292
de offic. Rector. Provinciæ, Justissimos, & vigilantissimos Judices, publicis acclamationibus collaudandi damus omnibus facultatem, &c. Donde Dionysio Gotofredo añade en sus notas: *Prodeuntibus Rectoribus Provinciarum licuit acclamare, leg. quoniam 23. Cod. de Epist. & Cler.* ibi: *Aboletur quidem Eutychis damnosa memoria: Fabiani autem laudabilis recordatio relevetur. Novell. 70. Ut ordinar. Præfecturæ, 5. renovamus*, donde hablando en terminos de la Prefectura Honoraria, dice: *Quatenus magno pro meriti honore, & in carpentis vecti, & clamores præconum audientes insuper judiciales consecendentes sedes constituantur, l. unic. de Imaginib. & leg. 2. de expens. ludorum in Cod. Theodos.* con otros textos, y lugares de buenos Autores, que trae Jacob. de Belvis. *d. Novell. 70.* Petr. Lenauder. *in tractat. de privileg. Doctor. 2. p. §. 40. num.* 55. donde trata de las aclamaciones de los Doctores en las Universidades, y de los *Vitores*, Petr. Heigio *Miscel. qq. p. 1. q. 4. num.* 16. Casan. loquens de laude benemeritis tribuenda, *in Catal. gloriæ mund. tit. de insign. consid.* 47. & *p.* 10. *consid.* 24. Lips. *d. c.* 10. Cavall. *d. repet. n.* 14. & 27. Bobad. *en su Polit. lib. 5. c. 1. n.* 158. Que advierte haver procedido de esto * la práctica de alabar, 293
y recomendar al Principe en las sentencias de las

las residencias á los Jueces que las dieren buenas, de que tambien tratan Aviles, Paz, Redin. Lanceloto, Conrado, Mastrill. y otros que yo cito en mi *2. tom. de Ind. gubern. lib. 4.*
294 *cap. 8. num. 31. & 32.* Y es digno de notar * el lugar de Seneca *epist.* 29. donde hablando de estas aclamaciones, aconseja á los Magistrados, que ni las soliciten ambiciosos, ni las oygan desvanecidos, pues al fin son, y se resuelven en aura del pueblo: *Si te videro celebrem secundis vocibus vulgi, si intrante te, clamor, plausus, atque Pantomimica ornamenta obstrepuerint, si tota Civitate te fœminæ, puerique laudaverint, quid ni ego tui miserear, cùm sciam, quæ via ad turpissimum hunc adulationis favorem ferat.*

295 Conservan tambien * las insignias correspondientes al cargo, en que son honrados, ó jubilados, quales eran antiguamente las Fasces, y Segures, Scipiones, ó Bastones, Sillas, Curules, Trabeas, Pretextas, Palmatas, Calceos Lunatos, Infulas, Laticlavios, y Varas en los criminales, y hoy las Togas que usan en las más partes. De que en nuestros terminos se hace especial mencion *in l. fin. C. de privil. sor. qui in sacr. Palat. milit. & in l. eam legem, cap. de excusat. mun.* ibi: *Et insignibus dignitatum*, y hablando del Primicerio jubilado *in l. ult. Cod. de Primicer.* que dexa citada *supr. n.* 187. ibi: *Magistri officiorum pro antiqua consuetudine infulas sortiatur.* Y expresando las de los Consules, en Casiodor. *lib. 6. formul.* 1. por estas elegantes palabras: *Atque adeò per illam indictionem Consulatus te decoramus insignibus, Purpureis vestes humeros vario colore palmate: validam manum victoriali scipione nobilita: lares proprios etiam calceis aureatis egredere: sellam curulem pro sua magnitudine multis gradibus enixus ascende: ut in otio subjectus mereatis, quod nos per maximos labores, assumimus imperantes.* Y de estas, y todas las demás insignias, su uso, y significaciones, en muchos lugares del derecho, y varios Autores, que juntan Brisonio, Kalino, Sicard. y otros *in dictis verbis, & verb. Insignia, & verb. Infulæ*, Casan. *in Catal. glor. mund. 1. p. consid.* 83. & *7. p. consid.* 24. Petr. Fabr. *lib. 1. semest. cap. 2. pag.* 10. & *seqq.* Erasm. *in adagio Calceos mutare*, Petr. Gregor. *lib. 4. syntagm. cap.* 23. Cœl. Rhodigin. *lib. 21. lect. antiq. cap. 6.* Bobadill. *in Polit. lib. 3. cap.* 2. Rosin. & Dempster. *lib. 7. de antiquit. Romanor. cap. 3. & lib. 9. cap.* 18. Borrel. *de Magistrat. lib. 1. cap. 1. ex numer.* 1. Mastrill. *eod. tract. lib. 5. cap. 2. per tot. & c. 8. num. 106. & seqq.* Zipæus *lib. 2. cap. 41. num. 6.* Callist. Ramir. *de leg. Reg. §. 7. num. 8.* erudite D. Anton. Cabrero de Avendaño *in tract. de metu, lib. 2. cap. 15. ex num. 4.* y yo refiriendo otros, *de Ind. Gub. lib. 4. cap. 4. num. 23. & cap. 5. num. 3.*

Y entre ellas es digna de particular reparo,
296 la * del *Carpento*, de que habla asimismo en terminos de *Honorarios* la *Novell. 7.* de Justiniano, arriba citada, ibi: *Carpento vecti.* Y otros muchos textos del derecho, y en especial del Volumen, donde se llaman tambien *Sillas Curules, Plaustros, Curros, Vehiculos, Carruchas, Rhedas*, y *Cisios*, como lo nota Guid. Pancirol. *lib. 1. var. cap.* 57. post D. Isidor. *lib. 20. Etymol. cap.* 12. Nombres, que corresponden á los Coches, Carrozas, ó Literas de que hoy usamos. Y no solo eran permitidas á semejantes Magistrados; pero aun antes se les mandaba precisamente que siempre usasen de ellas, como se comprueba de la *l. 1. lib. 14. tit. 12. del Cod. Theod.* que despues trasladó Justiniano al suyo, *in l. unic. Cod. de honoratorum vehiculis*, en que dice: *Omnes honorati, seu civilium, seu militarium dignitatum vehiculis dignitatis suæ, id est, carruchis bijugis, intra Urbem sacratissimi nominis semper utantur.*

Y esto era de suerte, que * aunque huvo 297
tiempo que solo al Prefecto Pretorio, ó al de la Ciudad de Roma se le permitia poder andar en Carrozas de oro, ó de plata, segun lo advierte Pancirol. *in notitia utriusque Imper. lib. 2. cap. 2.* el Emperador Alexandro Severo XXV. en orden, se las permitió de plata á todos los Senadores, como lo refiere Lampridio en su vida, dando la razon que tuvo para ello, por estas palabras: *Carruchas Romæ, & Rhedas Senatoribus omnibus, ut argenteas haberent permisit, interesse Romanæ dignitatis putans, ut his tantæ Urbis Senatores uterentur.* De quien lo tomó Alex. ab Alex. *lib. 4. Gen. c. 11.* cuyas son las que se siguen: *Tantæ dignitatis fuere Senatores sequutis temporibus, ut in oppidis, & per loca, & conventus umbraculis uterentur, indultum sit: Mox sequuti Cæsares eum ordinem amplissimis honoribus honestarunt: præcipuè Alexander Severus, ut dignitas conspicuior fieret, argentatis rhedis, carruclisque Senatoribus uti permisit, ut sanctior, reverentiorque ordo putaretur.* Licencia, que despues la comunicó aun á algunos particulares el Emperador Aureliano, segun afirma Vopisco en su vida, quando dice: *Dedit potestatem, ut argenteas privati Carruchas haberent, cùm anteà arata, aut ebora ta vehicula essent.*

Es muy en nuestros terminos * aquella *l.* 298
unic. porque Acursio en su glosa dice expresamente, que habla de los Magistrados *Honorarios* de que vamos tratando, ibi: *Vel ponitur pro iis, qui habent dignitatem, sine administratione, ut in Auth. ut ord. Præfect. &c.* exponiendo asi (aunque á mi parecer mal) la palabra *Honorati*, la qual es apta para comprehender, y con mayor razon á los Magistrados Administrantes.

Y aunque á unos, y á otros parece que
aquel texto * precisa el traer estas Carrozas 299
dentro de la Ciudad de Roma, ó de la de Constantinopla, á la qual Constantino, y los Emperadores, que despues de él la habitaron, la quisieron hacer igual á Roma; y entre otros varios Epitetos con que la ilustraron, fue uno el de *Sacratissima*, *l. 4. Cod. de agentib. in reb.* Elmismo Acursio dice, que se ha de entender, si ellos quisiesen: *utantur* (inquit) *id est liceat eis si volunt.*

De

De aquí sacan argumento Bart. Plat. y
300 otros Autores *ibid.* para probar, que * los DD. no están obligados á traer puestas de ordinario las insignias de su grado si no quisieren. De que tambien trata la glos. *in cap. ut Apostolicæ, verb. Dignitatum, de privil. lib. 6.* Anton. de Butrio, *in cap. 1. de authorit. & usu palii*, Nicol. Boer. *in tract. de ordine graduum utriusque fori, 1. p. num. 10. fol. 166. in 16. tom. tractat.* & Anton. Corset. *in suis singul. verb. Doctor.*

301 Fuera de Roma, ó Constantinopla, no * parece que era permitido usar de estas Carrozas á los Magistrados Honorarios regularmente, pues hallo, que el Emperador Anastasio concedió esto, como por privilegio á los dos Prepositos del Sacro Cubiculo Jubila-
302 dos, *in * leg. ult. C. de Præposit. Sacr. Cubic.* cuyas palabras son: *Jubemus duobus viris Illustribus Præpositis Sacri Cubiculi, tam nostræ pietatis, quàm Serenissimæ nostræ Conjugis, qui post finitam militiam Senatorio fuerint consortio sociati, licere quoties ad aspiciendos agros suos, vel ob aliam causam proficisci voluerint, cingulo uti, cùm hoc ad implendum eorum desiderium, & ad nullius lætionem respicere videatur.* Donde la glosa, explicando aquellas palabras, *Cingulo uti*, dice, *ense fortè, vel die Cingulo, id est, titulo Dignitatis, id est Carruca: ut suprà de Honorat. vehicul. l. 1.* dando á entender, que esta insignia del Coche, era la mas propria de los Magistrados, como la de traer, ó llevar delante de si armas, espada, ó estoque desnudo, ó otro semejante cingulo
303 militar, á que * los Griegos, como allí lo advierte Cujacio, llamaban ζωστηρίον, que quiere decir en latin: *Portans, vel ferens gladium*, de ξίφος que en Griego significa la espada, ó cuchillo, Latine, *gladius*, de donde pudo venir
304 el llamar * *Gefes*, á los Magistrados superiores, que tienen subordinados otros Ministros inferiores. Y *Giferos*, á cierto genero de cuchillos.

Y concierne lo de los coches para * la ex-
305 plicacion de la Pragmática del año de 1611. que hoy es la *l. 9. tit. 19. lib. 6. Recop.* que los prohibió generalmente á todo genero de personas, mandando, que no se pudiesen traer sin licencia, la qual nunca se entendió, ni practicó con los Consejeros, por ser tan proprio suyo este ornato, como de mas de los
306 referidos lo dá á entender * Casiod. *lib. 6. epist. 4.* hablando del Præfecto Urbis, *Carpento veheris per nobilem, plebem: publica te vota comitantur, favores gratissimi consona tecum voce procedunt, &c.* lugar, que tambien arma para lo que dexo dicho de las aclamaciones. Y en el mismo *lib. epist. 15.* poniendo la formula del Vicario Urbis: *Ad similitudinem quippè summorum Carpento veheris, epist. 20.* ibi: *In aliquibus adhuc Provinciis ornatus penula, carpenti etiam subectione decoraris, ut multis declaretur indiciis per expressas imagines rerum, vices te præcelsæ gerere dignitatis.* Y en otras partes á cada paso.

No es mucho que se conceda este privile-
gio á los Magistrados Honorarios, y Titulares, pues * aun los Doctores Eminentes en su fa- 307
cultad, solo porque en cierta manera se llamaban, y tenian por Consejeros de los Príncipes, segun lo que dice Restauro Castaldo *In tract. de Imper. q. 83. n. 18. fol. 60. in tom. 16. tract. divers.* pueden tambien usar destos Coches, ó vehiculos, aun dentro de la misma Ciudad en que reside el Principe, aunque á otros les sea prohibido, como singularmente lo advierte Signorolo de Homodeis *in tract. utrum præferatur Doctor, an miles? num. 67. in Addit. D. Ludov. in tom. 18. tract. divers. fol. 25.* y Lanfranco, *in tract. de privil. D D. col. 1. n. 28. in fin. eod. tom. fol. 22.*

Cuentase tambien entre los principales privilegios, y honores de los Senadores, y Magistrados, el * lugar que tienen, y se les debe 308
dár en el Consistorio, y presencia del Príncipe, y en los Tribunales donde se juntan á administrar justicia, aun quando ván á ellos como particulares; ó lo que mas es, como reos, y en causas criminales, mientras no están convencidos de culpa, y que solo pueda conocer de ellas el mismo Príncipe, ó á quien él se las cometiere, como se dispone *in l. 2. & 3. C. ubi Senatores, vel Clarissimi*, ibi: *Et sedendi sum celebratur cognitio in Secretariis judicantium, &c. Authent. ut ab Illustrib. §. 2.* ibi: *Ne cogantur, aut sedere cum judicibus dum judicant, &c. l. 2. & 3. tit. 24. p. 4. l. 15. tit. 1. p. 7.* con otros textos, y Autores que yo copiosamente junto *2. tom. de Ind. gubern. lib. 4. cap. 4. n. 66. & seqq.* Y hablando de la retencion del lugar, aun quando ván como reos, Bal. & Salicet *in d. l. 3.* que tratan tambien del Obispo acusado, Ostiens. *in cap. fin. de postul. Prælat.* Casan. *in Catal. glor. mun. 1. p. consid. 11.* Tiraq. *de Nobilit. cap. 20. ex n. 51.* Schrad. *cons. 3. n. 197.* Mastrill. que alega otros, y habla del lugar que se debe á los títulos en los Estrados, *lib. 4. de Magistr. c. 13. n. 134. & seqq. & lib. 6. cap. 5. ex num. 134.* donde habla del modo de proceder en las causas de los Magistrados: Otalora *de Nobilit. 4. p. princ. cap. ult. n. 15.* donde habla del asiento de los Nobles, de que yo refiriendo otros muchos Autores tambien dixe algo *d. tom. 2. lib. 2. c. ult. num. 16. & d. lib. 4. c. 3. n. 6.*

Y este * honor, y retencion de su asiento, 309
asimismo se les mandaba conservar, y actualmente se les conserva á los Senadores *Honorarios*, y mucho mas á los *Jubilados*, como lo entra diciendo el Emper. Zenon *in d. l. 3. Cod. ubi Senator, vel Claris.* ibi: *Vel ex Patricio,* & ibi: *Post depositam administrationem Senatorio ordini sociatus ect. l. 1. C. de silent.* ibi: *Necnon in nostro Consistorio his honor omnifariam observetur, l. 3. Cod. eod. tit.* ibi: *His adimus, ut cum optatam acceperint quietem, in ter viros illustres Senatores cœperint numerari, honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, &c.* Mejor texto *in d. Novell. 70. Justin. ut ordinariæ Præfecturæ, §. renovamus*, ibi: *Insuper judiciales consecendentes sedes, &c.*

310 Y siempre * fue (como es justo) estimado mucho el sentarse, y cubrirse delante del Príncipe, como hoy se práctica en los del Consejo, quando ván los Viernes á las Consultas, que presencial, y vocalmente hacen á V.M. consistiendo en esto una de sus mayores preheminencias: y lo dá á entender el Emperador Justin. *in d. Authent. ab illustrib.* el qual pondera para ello Surgento *de Neapol. illustr. c. 23. n. 28.* referido, y seguido por Mastrill. *d. tract. de Magistr. lib. 4. cap. 6. num. 26. & c. 13. n. 168. & lib. 5. c. 7. n. 25.*

311 Y en estos * lugares, lo que mas es, no solo conservan los Jubilados el que tenian quando los jubilaron, sino aun despues ván ganando otros por antiguedad, como si actualmente estuvieran sirviendo, aunque lleguen á ser Decanos. Porque aunque parece que la
312 Vacacion ó Jubilacion, como * escusa de las cargas, é imposiciones que despues de ella se repartieren, les havia de quitar las medras, y nuevos ascensos, *arg. l. bi qui muneris 6. cum seqq. D. de vacat. muner.* Lo contrario es mas cierto, y jurídico por estár en ellos por merced del Príncipe viva la Dignidad, y su Cingulo, como arriba queda probado, y expresamente lo declaró V. M. por su * Real cédula
313 de Madrid á seis de Abril del año de 1628. en favor del Doctor Luis Merlo de la Fuente, Oidor jubilado de la Real Audiencia de Lima en el Perú, á quien sus compañeros pretendian preferir, aunque fuesen menos antiguos, por decir que en todos los concursos havia de preceder alguno de los Actuales; y se mandó, *que el Jubilado conservase su lugar, y asiento que le tocase conforme á su antiguedad, assi en las ocasiones en que concurriese con toda la Audiencia, como quando sucediese concurrir con algunos de los Oidores de ella sin que le pudiese preferir, ni prefiriese otro que fuese mas moderno que él, aunque al gase ser Presidente de S. la.* Y lo mismo hallo haverse declarado, y decidido en un Oficial Real de Cartagena, jubilado, llamado *Antonio Bermudez*, por otra cédula, fecha en Lisboa á 28. de Octubre de 1581. que está en el tercer tomo de las impresas, *pag. 287.* cuya conclusion, ó decision es como se sigue: *Porende por la presente declaramos, queremos, y es nuestra voluntad, que agora, y de aquí adelante todo el tiempo que vivieredes en la dicha Ciudad, tengais el mismo lugar, y asiento en las Iglesias, y demás partes que concurrieredes con los dichos Oficiales que antes teniades, y con la misma antiguedad, y preceденcia, que si actualmente estuviterades sirviendo el dicho oficio. Y mandamos al nuestro Governador, y Oficiales de la dicha Provincia, que en ello no os pongan impedimento, ni dificultad alguna: porque esta es nuestra voluntad.*

314 A practicarse lo contrario, * pudieramos llamar á estos Magistrados, no solo *Jubilados*, sino *Incitos*, á imitacion de las piezas que en el juego del Ajedréz, ó de los Ladrones, se ponen sin que puedan moverse, á las quales dice S. Isidoro *lib. 19. Etymol.* que llamaron

asi *Quasi non cita*, del verbo *Cio*, que entre otras significaciones tiene la de mover, ó excitar. Y que de aí por metafora se llaman *Incitos* los hombres pobres, ó otros que no tienen esperanza de pasar adelante. Sus palabras son estas: *In ludo calculorum, calculi partim ordine movebantur, partim vagè. Ideò alii ordinarii, alii vagi appellati. Contrà, qui moveri omninò non poterant, inciti dicti: unde Egentes homines inciti vocati sunt, per quamdam similitudinem, quia nulla spes illis restabat ultrà procedendi.*

De aquí se formó el * Adagio, *Ad incita* 315
redire, vel adigere, quando se queria decir haver llegado uno á tal estado, que no tenia por donde salir, ó poder mejorarse, como lo advierte, y exorna Erasmo, y Nonio Marcelo, y sus Comentadores en la palabra *Incita*, y con erudicion Francisco Jureto en las notas sobre Symmaco *lib. 9. epist. 3.* ibi: *Ut incita promoveat*: y Julio Cesar Bullengero *in lib. unic. de ludis veterum, c. 60.*

Gozaban asimismo, * y deben gozar, y 316
gozan hoy los Senadores *Honorarios, y Jubilados* el ir en el lugar que les toca con los Actuales, ó Administrantes á besar la Real mano de V. M. la Pasqua de Navidad, y en las demás ocasiones, que por nacimiento de un Príncipe, vuelta de alguna jornada, ó por otro feliz acontecimiento se permite á los del Consejo que sean dignos desta honra. Para lo qual es texto expreso *d. l. 1. Cod. de silent.* ibi: *Ut tam in adoranda nostra serenitate, &c.* Favor, * que no acaba de encarecerle Casiodo- 317
ro, constituyendo en varias partes por la mayor gloria, y ventura del subdito, solo el llegar á ver de cerca el rostro de su Rey, y Señor. Y asi le llama *Dón, lib. 10. epist. 13.* ibi: *Cariè munus est, videre Principem*; y *Dón divino, lib. 3. epist. 22. Festinat enim ad Principem, qui vel solum potest videre propitium: nam cuilibet habere nostra colloquia munera credit esse divina.* Y en el *lib. 8. epist. 4.* dice, que esta es la mayor dignidad que puede conseguir un vasallo: *Jure siquidem de se benè arbitrabitur æstimatum, qui Regium meretur alloquium, quia dignitas est subjecti affatus meruisse Dominantis.* Y que se debe tener por premio, y cosecha de medras, y aumentos, *lib. 12. epist. 8.* ibi: *Quia præmium est vitæ Domino videnti servire, cui nec culpa celari; nec bonum possit abscondi. Militiam vestram transcenditis, si rerum Domino placere possitis. Nam cui nos parere contendimus, magnus provectus est, si mereamini ad ejus placidos venire conspectus. Nam quoties læto Principi occurritur, efficaciter beneficia postulantur.*

Y asi * los Emperadores Romanos le con- 318
cedian por grande, y lo que *in d. l. 1. Cod. de silent.* dixeron: *Ut tam in adoranda nostra serenitate*, en la *l. 2. Cod. de Fabricens.* dixeron: *Adorare Principis æternitatem.* Y su mas ordinaria frasis era: *Adorare sacram purpuram.* Porque entre * otros muchos modos, y varias 319
formas de saludar, y hacer, ó mostrar reve-

rencia unos hombres á otros, y especialmente á los Principes, de que yo junté mucho en mi alegacion de Precedencia, *num.* 10. Era entre los dichos Emperadores Romanos, el mas usado, este que llamaban *Adoracion de la Purpura*, por ser vestidura que á ellos solo se les permitia, y que llegandola á tocar, ó besar, se tenian por venerados. De que hace noble, y repetida mencion el derecho *in l.* 3. *C. de domest. & protect. in C. Theod. l.* 6. *C. de Advoc. div. Judic. l.* 1. *C. de Comitib. & Tribun. Schol. l.* 4. *C. de Consulib.* con otras muchas, que juntan Brisonio, Prateyo, Calvino, y otros *de verb. jur. verb. Adorare*; y nuestro Antonio Pichardo *in disput. de nobilitat. commun. super l.* 3. *C. de murilegul. num.* 21. *& seqq.*

Donde refiere muchos Autores, que tra-
320 tan * del origen, y uso que tuvo la Purpura, y quando la comenzaron á usar otros Magistrados, y á diferenciarse con ella los Patricios de los Plebeyos.

Por esto la llama *Adoranda* Casiodoro, *lib.* 1. *epist.* 2. tratando elegantemente de su invencion, y del cuidado que se havia de tener en su beneficio: *Adorandi muricis pretiosissimam qualitatem.* Y en el *lib.* 11. *cap.* 20. tratando del Primiscrinio, dá á entender, que con llegar á merecer este favor, se confirmaba la dignidad de aquel oficio: *Quapropter*, inquit, *spectabilitatis honore suffultus, inter Tribunos, & Notarios venerandam Purpuram adoraturus accede, ut per sacros aspectus Principis, tua subsistat firmitas dignitatis.* Y en el mismo *lib. cap.* 31. hablando del Primicerio, dice, que esto las hacia mas ilustres, y preclaras: *Inter Domesticos, & Protectores adoraturus accedat, ut venerandis clarificatus aspectibus, militaribus excubiis se gaudeat liberatum.*

A que tambien alude *lib.* 6. *epist.* 23. dicien-
321 do, * que de estas Vistas, Acatamientos, ó Besamanos de los Principes, salen como con nuevo, ó mayor lustre, y esplendor sus Ministros, y Magistrados: *Exeunt à nobis dignitates relucentes, quasi à Solis radiis*, (otra letra dice *quasi à Sole radii*) *ut in Orbis nostri parte resplendeat custodita justitia.*

322 Desta * ceremonia, y honor, que por gozar de ella conseguian los Magistrados, trata asimismo Amiano Marcellino *lib.* 21. ibi: *Verum cùm primitus visus, adorandæ purpuræ datam sibi copiam adortisset.* Pancirol. *in notitia utriusque Imperii, in tit. de Princip. agent. in reb. Qui adorta Principis Clementia, cum insignibus exibat.* Zonaras *in Justin. tom.* 3. donde dá á entender, que los que merecian conseguir esta honra, se postraban en el suelo, y besaban el pie del Principe.

323 Esto es en rigor * lo que significa la palabra *Adorare*, que es, *procumbendo venerari*, como lo advierte Laurencio Valla *lib.* 5. *elegant. cap.* 11. Y asi lo practicaban los Reyes Persas, como lo dice Brisonio *de Imperio Persarum*, Celio Rhodigin. *lib.* 2. *antiq. lect. c.* 33. Lelio Bisciola *lib.* 7. *horar. successiv. cap.* 13. & 14, Y á su imitacion comenzó en Roma á hacer lo mismo Heliogabalo, y Maximino el mozo; pero Alexandro Severo, Maximino el viejo, y otros Emperadores modestos, y mas advertidos, nunca lo consintieron, como lo testifica Elio Lampridio in Alexand. *Ipse adorari se vetuit, cùm jam cœpisset Heliogabalus adorari, more Regum Persarum.* Julio Capitolino in Maximinis: *Nam in salutationibus superbissimus erat, & manum porrigebat, & genua sibi osculari patiebatur, nonnunquam etiam pedes: Quod nunquam passus est senior Maximinus, qui dicebat: Dii prohibeant, ut quisquam ingenuorum pedibus meis osculum figat.* Lo mismo dice Alexan. ab Alexand. *lib.* 2. *gen. cap.* 19. & *lib.* 4. *cap.* 17. *in fin.* notando á Julio Cesar: *Qui Pompejo Pœno agenti gratias, pedem cum soccolo aurato osculandum dedisse legitur.*

Y asi parece * haver quedado esta ceremo- 324
nia de besar el pie, reservada solo en el Romano Pontifice, por las causas, y razones que junta Josefo Estefano Valentino *en su tratado, de osculatione pedum Pontificis*, Marco Antonio Mazzarino *in tract. de tribus Coronis Pontificis, & de osculo pedis.* Genebrardo, que refiere los Emperadores que se los han besado, *lib.* 3. *Chron. ann. Christ.* 32. Leandro Galganeto *de jur. public. lib.* 3. *tit.* 13. *de Papa, num.* 2. Y Agustin Barbos. nunca dignamente alabado, ni premiado, por los muchos, y doctos libros que ha escrito, *en el de univers. jur. Eccles. lib.* 1. *c.* 2. *n.* 90. Y aun en ellos la llaman tyranica, y la notan, y reprehenden con palabras bien atrevidas Juan Cuspiniano, y Bantista Fulgosio, *lib.* 2. *memor. c.* 1. *de priscis instit. fol.* 60. *& lib.* 9. *cap.* 5. *de superbia, fol.* 329. á cuyas calumnias satisfacen los dichos Autores.

Y V. M. y los * Católicos Reyes sus Pro- 325
genitores solo permiten la de hincar la rodilla, y besar su Real mano: lo qual, ó el hacer primero algun ademan de besar la suya, el que hace la salutacion, ó reverencia, es una de las mas comunes, y antiguas costumbres, que de esto se hallan en las divinas, y humanas letras, como se colige del lugar de Job, *c.* 31. ibi: *Et osculatus sum manum meam ore meo*: donde juntó otros muchos el P. Juan de Pineda, Don Sebastian de Covarrub. *en su tesoro de la lengua Castellana, verb. Besar*, Bisciola *ubi sup.* donde dice, que de aqui pudo tomar la etymologia la palabra *adorar*, *Quasi manum ad os admovere.*

Y aun esto * no lo consienten á los Prela- 326
dos, y Sacerdotes, honrandolos con su brazo, por el respeto del Sacerdocio; y siguiendo el consejo del text. *in cap. certum, & in cap. suscipitis ne, distinct.* 10. *& in cap. Valentinianus, distinct.* 63. *cap. duo* 90. *dist. cap. solita de major. & obedient.* cum aliis. Lo qual * 327
me ha parecido digno de particular advertencia; porque se vea que yá no puede tener lugar la quexa que Laurencio saca por argumento de estos textos, *contrà viles Prælatos Hispaniæ, qui osculantur manus Regum.* Ni la de Alvaro Pelagio, *lib.* 2. *de planctu Ecclesiæ, cap.* 18.

donde dice, que él, siendo Obispo Sylvense, mas por temor, que por humildad, se halló forzado de besarla al Rey de Portugal; y que solo se podria permitir esto, quando juntamente con ser Obispo ruviese algun Condado, ó tierra del Rey, y entrase como tal, y segun la costumbre de los otros magnates, y Titulados á saludarle. Sus palabras son: *Fateor ego vilis Præsul Sylvensis Ecclesiæ, scriptor hujus operis, potius timore, quam humilitate coactus sum osculari dexteram Regis Portugalliæ quamquam ab eo non teneam Regalia: sed qui ex timore facit, jam non facit. Extrà de regalis jurit, qui ex timore. Die tamen, quòd si Episcopus Comes sit, osculari debet, cùm ex consuetudine alii Magnates hæc faciant, &c.*

328 Y de la reverencia * en hincar la rodilla, y otras que se deben á los Reyes, habla la *ley* 26. *tit.* 9. y mas notablemente la *ley* 18. *tit.* 13. *p.* 2. donde su ilustre glosador Gregor, Lopez advierte, por sentencia de Angel. y Juan de Plat. *in d. l.* 1. *C. de silent. Quòd coram nullo alio debet genuflecti, nisi coram Principe, & Majestate Regia, vel coram Papa.*

329 La propria * interesencia, y concurrencia con los Consejeros, y Consejos, donde son cooptados, pueden pedir, y se debe dár en rigor de derecho, á los Honorarios, Titulares, y Jubilados en las Procesiones, y demás actos públicos, y festivos, en que por qualquier acontecimiento sucediere salir, juntarse, ó hallarse en forma de Colegio, y Comunidad. Y eso es lo que quiso significar *d. l.* 1. *C. de silent.* donde despues de haver expresado los casos particulares que he referido, añadió: *Et in reliquis prædicti Honoris privilegiis omnifariam observetur*, que fue como echar la red barredera, para que no se les quitase ninguno, * segun lo que, citando á otros, junta Agus- 330
tin Barbos. *de dict.* 347. *n.* 1. *pag.* 350. *& dict.* 239. *&* 240. *pag.* 289. Cened. *singul.* 71. Y lo mismo dió á entender la *l.* 3. *eod. tit. C. de silent.* ibi: *Plena dignitatis lætitia perfruantur.* Porque aquello se dice *Pleno*, que se dá enteramente, y para todos casos, y sin diminucion, ni limitacion alguna, y que aun en si no es capaz de otros aditamentos, ex latè etiam traditis ab eod. Barbos. *in tract. de claus. claus.* 101. *n.* 6. *& de dict. nib. dict.* 261. *ex n.* 1.

Y esto * no se pudiera verificar, si siendo 331
admitidos á los Honores del Consejo, ó Curia, y hechos como parte de ella, segun lo declaró el Emperador Justiniano en la *Novell.* 70. Ibi: *Si verò solos participare voluerit honore, fieri quidem codicillos, & his dari, tantum vefieri quidem codicillos, & his dari, tantum verò valere hujusmodi Imperialem largitatem, ut ille honoratus quidem sit, & maximæ Curiæ pars esse videatur*, se les denegára en alguna
332 ocasion el dicho concurso, pues en el * pe- 333
demos decir, que está el lucimiento, ó el pregon de los dichos Honores, que asi llamó Casiodor. aun solo el aspirar á desearlos. *lib.* 4. *epist.* 25. *Præconiorum ergo professio est, Collegium desiderasse summorum: bonumque de se judicium tradit, qui celsa gradus expetit dignitatis.* *Obras Posthumas.*

A esta clase reduzco yo el concurrir con el Consejo en * los Espectáculos, y Fiestas 333
teatrales, á que hoy podemos comparar las que se usan de toros, cañas, comedias, y otras representaciones, y regocijos, de que junta algunas cosas curiosas Don Francisco de Amaya, *lib.* 3. *observ. cap.* 5. *ex num.* 60. Porque siempre * esto se tuvo, y reputó por Honor. 334
Y asi cuenta Valerio Maxim. *lib.* 4. *cap.* 5. que aun quando en Roma no estaban distintos los lugares en los teatros, ó anfiteatros, ninguno del pueblo se atrevió á tomarle, prefiriendo á los Senadores, y Padres Conscriptos. *Adeò*, inquit, *circumspecta Romanæ Civitatis verecundia fuit.* Y despues que se distinguieron, siempre se reservó el primero para el Senado, al qual en muestra de honor, y de estimacion llamaban, y agregaban los Embaxadores de Provincias estrañas, como latamente lo refiere Alexan. ab Alex. *lib.* 5. *dier. Genes. cap.* 16. y su Comentador Tiraq. Y puede constar de Josef *lib.* 14. *antiq. Judaicar. cap.* 19. donde cuenta, que Cajo Julio Cesar dió licencia á Hyrcano, Pontifice, y Rey de los Judios, y á todos sus legados: *Ut cum Senatoribus venationes spectare possent.* Y de * Alexandro Magno escrive 335
Sabelico *lib.* 6. *Enead.* 4. que encomendó mucho por cartas á Antipatro los Soldados Veteranos, á quienes despues de muchas victorias havia jubilado, y premiado liberalmente con dones en Asia; y le ordenó, que por muestra de lo que merecian, y honor, y respeto, que deseaba se les guardase, se les diese el primer lugar en los teatros, y asistiesen en ellos coronadas sus sienes. Honra que tambien la usaron en Roma, pues leemos en Plinio *lib.* 16. *cap.* 4. que *Civica corona donatis, apud Romanos jus erat sedendi in ludis in loco proximo Senatui.* Y en Valerio Maxim. *lib.* 4. *cap.* 4. §. 6. que * á la familia de los Ælios, por sus 336
valerosas hazañas, se le señaló en el Circo Maximo, lugar cierto para vér los Espectáculos: *Inque Maximo, & Flaminio*, inquit, *spectaculi locus, quæ quidam loca publicè ob virtutem donata possidebant.* Y en Alexand. *lib.* 4. *Gen. cap.* 11. donde despues de haver dicho que á los Senadores se les guardaba este honor, y derecho de darles *jus spectandi in Orchestra*, que era el primero, y mas preheminente lugar del teatro, de que trata tambien Suetonio *in August. cap.* 35. & ibi Beroaldus, añade, que á Marco Valerio, hijo de Volesio, por haver vencido á los Sabinos, y saqueado sus Reales, se le dió por premio para él, y sus sucesores la honra de tener lugar diputado en el Circo, donde sentados en Silla Curul viesen los Espectáculos.

En la misma clase pongo tambien * el de- 337
recho que tienen, y deben tener los Magistrados, de que voy tratando, de ser llamados á las comidas Pascales, y otras que se dán por los Presidentes á los Consejeros de sus Consejos, pues en punto de solo honor, y preheminencia, como consta * por los exemplos, 338
que en la Sagrada Escritura se leen, 1. *Reg.* 20.

de la honra que Saul hizo á David, dandole su mesa en el primer dia de cada Luna, por haver vencido, y muerto al Gigante Goliath. Y despues el mismo David á Miſiboseth, hijo de Saul, 2. *Regum* 19. Y Evilmerodach, Rey de los Caldéos, á Joaquin, Rey cautivo suyo, que por honrarle le sentó en Babilonia á su mesa, 4. *Reg.* 25. Costumbre que la observaron, y estimaron mucho los Reyes Godos, como lo testifica Paulo Diacono *lib.* 1. *c.* 23. comenzando: *Apud Gothos honorificum Regiæ mensæ adhiberi.* Y contando el suceso de Alboyno, hijo de Odvino, Rey de los Longobardos, á quien Torismundo, Rey de los Gepidas, con haverle muerto á su hijo en batalla, le honró con su mesa, y lado derecho.

339 Y lo dá á entender * Casiod. *lib.* 6. *epist.* 9. poniendo la formula, ó instruccion del Conde del Real Patrimonio, á cuyo cargo, entre otros, estaba la prevencion, y aparato de los banqueres Reales, exortándole á que mirase, que se llamaban á ellos por honra, los Embaxadores de otros Reyes, y que era justo viesen tales grandezas, que tuviesen que contar en sus tierras: *Nam etsi epulas* (dice) *solicita ordinatione disponas, non solum nostro Palatio clarus sed & gentibus necesse est reddaris eximius. Legati penè ex tota Orbis parte venientes, cum nostris cœperint interesse conviviis, admirantur copiosè repertum, quod in patria sua norunt esse rarissimum, &c.* Donde Guillermo Fornerio en las notas, dice, que de paso se note este lugar, para la costumbre de llamar los Reyes á sus mesas, y banquetes á los Embaxadores; y añade: 340 **Quod per honorificum fuit.* Ammian. Marcel. *lib.* 15. *Honoreque mensæ Regalis adeò antepositus aliis.* Pacatus *in Panegyric. Ille eloquentatus, affatus, ille mensa beatus, ille oculo conseratus est.* Quintil. Curt. *lib.* 8. *Præcipuus Honor habebatur, quod licebat sedentibus vesci cum Rege.* Valer. Maxim. *lib.* 5. *cap.* 1. de Paulo loquens: *Nec in dignum mensæ honore.* Y trae otras cosas el mismo Fornerio. *lib.* 3. *select. c.* 13. y Melch. Goldasto *in Seniore, lib.* 1. *c.* 15.

A los quales yo (aun mas en nuestros ter- 341 minos) añado * el lugar de Plutarco in Lycurgo, donde cuenta el honor que en esto hacian los Espartanos á los Senadores, diciendo: *Apud Spartanos electi Senatori, necessariorum quisque cœnam apponens dicebat, hæc te mensa Gloitas honorat.* Y en Roma, entre otras cenas, ó banquetes públicos, y solemnes, que llamaban *Triunfales, Pontificales*, y *Augurales*, era muy célebre el llamado *Dial*, ó de *Jupiter*, que se daba por honra, y veneracion á los Senadores en el Capitolio, y otras veces con ocasion de los juegos, y fiestas célebres. Como lo dice Seneca *lib.* 22. *epist.* 124. *Hæc qualiscumque cœna Diali jucundior erit.* Alexan. ab Alex. *lib.* 4. *Gen. cap.* 11. donde entre otros derechos, y honores de los Senadores, hace noble mencion de este: *Epulandi publicè, tam in epulo Jovis in Capitolio, quàm ludorum causa.* Y añade, que á Cayo Duilio, por una insigne batalla Naval, en que venció á los Cartagineses, no solo se le concedió entrar en estos banquetes, sino volver de ellos con faroles ardientes, y musica alegre de Menestriles, como tambien lo refiere Ciceron *in orat. ad Brut. & in Catone Majore.* Valerio Maxim. *lib.* 3. *cap.* 6. Silio Italico *lib.* 6. *in fine.* Y tratando de los mismos banquetes Valerio Maxim. *lib.* 2. *cap.* 1. Agelio *lib.* 12. *cap.* 8. y Tito Livio *lib.* 38.

Participan tambien, * y es justo, y con- 342 veniente, que participen, los que llegaron á merecer el honor, y titulo de tan Supremo Consejo, y con mucha mas razon los que en él jubilaren, de los nombres, y titulos honoríficos, y preheminentes, con que suelen ser nombrados, y honrados los que en él administran, de que dixeron mucho Juan Samocio *en el libro de Senatu Romano*, Boer. *en el tract. de auctoritat. Magni Consilii.* Y hablando especificamente del de Castilla, Pedro Fernandez Navarrete *en sus discursos politicos, disc.* 3. donde con Casiod. y otros los llama *Padres Conscriptos, Varones probados, y aventajados, flor, y lustre de los demas Consejos, Conditores, y Interpretes de las leyes, Celadores del bien de la República, Descanso feliz, y seguro de los graves cuidados del Principe.* Y lo que mas les quadra, * *Patricios*, porque son, y deben ser te- 343 nidos como Padres del mismo, segun la interpretacion que dá á este vocablo el Señor Rey Don Alonso *in l.* 7. *tit.* 1. *p.* 4. ibi: *E á tal Consejero como este, llamaron en latin* Patricio, *que es asi como Padre del Principe*; con quien contesta Casiod. *lib.* 6. *epist.* 2. y Santo Tomás *in lib. de regimine Principis*, y Budeo referido por Vincencio Lupano *lib.* 1. *de Magist. Franc. pag.* 12. donde dá este mismo nombre á * aquellos doce Proceres, ó grandes Varo- 344 nes, que el Emperador Carlo Magno instituyó en Francia con igual dignidad, y potestad, confiando de ellos el bien, y govierno de su Reyno, y aun el de su misma persona, y llamandolos *Pares, quasi Patricios, vel Patres communis Reipublicæ: ipsorumque speciem quamdam referebant Omotimai apud Persas, aqualis propè cum Rege dignitatis.*

No ván lexos de la misma derivacion, y 345 consideracion * Alex. ab Alex. *d. lib.* 4. *Gen. cap.* 11. *in princ.* diciendo: *Senatores á Romulo centum creatos fuisse, qui ob honorem Patres, eorumque Progenies Patritii dicti sunt, quorum consilio Respublica niteretur domi forique.* Donde su Adicionador Tiraq. refiere otras diversas, tomadas de Plutarco en la vida de Romulo. Pero á la dicha asisten Claudiano *in Eutropium lib.* 2.

—Genitorque vocatur
Principis, & famulum dignatur Regia patrem.

Ausonio, hablando del mismo Eutropio, despues que le condenaron, y confiscaron los bienes.

Direptas quid plangis opes, quas natus habebit?
Non aliter poterat Principis esse pater.

el Emperador Justiniano *in §. filius familias, Inst. quib. mod. jus pat. potest. solvitur*, ibi: *Quem sibi patrem elegit.* Y aun mejor los Emperadores Arcadio, y Onorio *in l. quisquis, Cod. ad leg. Jul. Majest.* donde no solo confiesan, que honran, y veneran á sus Consejeros en vez de Padres, ibi: *Qui á nobis loco patrum honorantur*, sino aun les hacen parte de su mismo cuerpo, ibi: *Nam & ipsi pars corporis* 346 *nostri sunt.* Y ordenan, * que en igual grado sean punidos como reos de lesa Magestad, los que atrevidamente conspiraren para matarlos. Lo qual dispone tambien con graves palabras la *l.* 1. *tit.* 16. *p.* 2. *l.* 1. & 3. *lib.* 8. *Rec.* 347 Y con otras semejantes, hablando * de los Cardenales, y diciendo, que como los Senadores se pueden llamar, y llaman *Patricios, y parte del cuerpo, ó compañeros á* Latere *del Romano Pontifice*, text. *in cap. Fœlicis, de præb. lib.* 6. *& in Extravag. Execrabilis, de præbendis*, ubi elegans glos. *verb. Circa nos, & verb. Sublimitatem*, Barbat. *de præstant. Cardinal. q.* 2. cum aliis latè traditis ab Augustin. Barbos. *de univers. jure Eccles. lib.* 1. *cap.* 4. *n.* 14. *& seqq.* & Marc. Anton. Marsil. *de redit. Eccles. cap.* 13. *num.* 18.

348 Y aunque * algunos han querido decir, que hoy no procede esto de ser reos de Magestad los que matan á los Consejeros, y que solo se tendrá este crimen por de alevosia, *ex l.* 1. *tit.* 22. *lib.* 2. *Recopilat.* lo contrario es mucho mas cierto, como lo enseña Gregor. Lop. *in d. l.* 1. *per text. ibi. & in l.* 1. *t.* 2. *p.* 7. Bald. *cons.* 133. *vol.* 4. donde aun solo el abrir la boca contra el Senador, tiene por delito de Magestad, *ex cod. l. quisquis*, ibi: *Cogitaverit.* Jul. Clar. *lib.* 5. *sentent.* §. *læsa Majestatis, ex n.* 3. donde refuta á Capic. que requiere conspiracion. Cantera *in quæst. crim. c.* 2. *n.* 2. Egid. Bos. *in praxi, tit. de crim. læs. Majest. n.* 43. Covarrub. *in Clem. si furiosus. 2. p. n.* 7. Francisc. Zoanet. *in tract. de Imperat. num.* 108. Olan. *in Antinom. lit. C, num.* 117. *& seqq.* Plaza *de delict. lib.* 1. *cap.* 22. Tiber. Decian. *lib.* 7. *crim. c.* 5. *ex num.* 25. & latè Farin. *in lib.* 4. *crim. q.* 112. *de læsa Majest. ex num.* 64. & Mastrill. *de Magist. lib.* 3. *c.* 1. *n.* 5.

Si bien confieso, que el *Pars corporis nostri* de aquella ley *quisquis* mas propriamente se puede referir al cuerpo mystico de todo el Consejo, ó Senado, de que alli hablan los Em- 349 peradores, llamandole *Nuestro*, * porque siempre se dignaron de querer ser contados en el numero de sus Consejeros, y Senadores, á quienes presiden como cabezas, como lo dice el Emperador Juliano *in l. jus Senatorum* 8. *C. de dignitat.* tratando tambien de como se ha de volver por su derecho, y autoridad, por estas palabras: *Jus Senatorum, & authoritatem ejus ordinis* (*in quo nos quoque ipsos numeramus*) *necesse est ab omni injuria defendere.* Donde lo notaron asi Bart. Plat. y Jacob. de Aren. Bald. *in cap. quanto, col.* 2. *de jurejur.* donde dice, que por esta causa el Senado *Concilium Principis dicitur*, y Martin. Laudens. *in tract. de Consiliar. q.* 26. Osasc. *in præm. decis. Pedemont. n.* 2. Greg. Lop. *in l.* 7. *tit.* 18. *p.* 4. *glos. fin.* Didac. Perez *in præm. tit.* 3. *lib.* 2. *ordinam. glos.* 2. Restaur. Castald. *in tract. de Imperat. q.* 73. *num.* 39. Mastrill. *de Magist. d. cap.* 1. *n.* 9. & Molin. *de primog. lib.* 1. *cap.* 3. *n.* 25. que pondera despues de otros aquel texto, para probar, que lo * dis- 350 puesto por derecho en los Senadores, *in Imperatore, qui caput ipsius Senatus est pari ratione servandum est.*

Y pudieron alegar el notable exemplo del Emperador Tiberio, de quien cuenta Suetonio en su vida, *cap.* 29. * que se preciaba de 351 votar como igual, y no como Superior á los Senadores, y de reconocerse por hechura suya, quando pudo ensobervecerle su mayor dignidad: *Atque hæc*, dice, *eò notabiliora erant, quod ipse in appellandis, venerandisque singulis, & universis Senatoribus propè excesserat humanitatis modum. Dissentienti in curia á Quinto Haterio. Ignoscas, inquit, rogo, si quid adversus te liberius, sicut Senator, dixero. Dixi & nunc & sæpè aliàs P. C. bonum, & salutarem Principem, quem vos tanta, & tam libera potestate instruxistis, Senatui servire debere, & universis civibus sæpè, & plerumque etiam singulis, neque id dixisse me pœnitet, & bonos, & æquos faventes vos habui dominos, & adhuc habeo.*

Y en el *cap.* 33. dice, que * se levantaba 352 muchas veces para recibirlos, y se apartaba de la calle por donde iban, dandoles lugar para que pasasen, imitando en la estimacion que mostraba tenerlos, la que pudo aprender de Augusto Octavio su padrastro, de quien refiere el mismo Suetonio en su vida, *cap.* 53. que despues de haverse sentado con ellos en el Senado, solia saludar á cada uno de por si por su nombre; y quando se iba, no consentia que alguno dellos se moviese para seguirle, ó acompañarle. *Tanti*, inquit, *Senatores fecit, ut singulos nomin. tum sedentes in Curia salutaret: & discedens, nullo se movente*, vale *dicerat.*

Lugares de que tambien hizo memoria Alex. *d. cap.* 11. añadiendo, que * el Empe- 353 rador Claudio, por mostrarse su igual, y lo mucho en que los tenia: *De majore negotio actura in Senatu, mediis inter Consulum sellas, Tribunitio subsellio sederet*, tomandolo del mismo Sueton. *in Claud. c.* 23. Y notando luego á Heliogabalo, que degeneró en esto, como en lo demás, de lo que debia hacer un buen Emperador, tratandolos con gran indecencia, y llamandolos *Esclavos Togados*, de que tambien le nota Lampridio en su vida.

Porque los buenos Principes * siempre los 354 tuvieron, y honraron como Colegas, como despues de otros lo prueba bien Navarrete *in discurs. politic.* 3. trayendo otras cosas á este proposito, y entre ellas lo del Rey Nabucodonosor, que llamó á su Consejero Daniel *Compañero, Dan. c.* 4. *Donec collega ingressus est in conspectum meum*, & Restaur. Castald. *dict. tract. de Imperat. q.* 65. diciendo, que se levantaban á recibirlos.

355 Y á boca llena no se dedignaban de * llamarlos *Padres*, añadiendo tambien el Titulo de *Conscriptos*, no porque se escriviesen sus nombres en las Coronas de sus cabezas, ó Diademas de las de los Emperadores, como parece que lo quiso entender, y decir Accursio *in l. unic. verb. Patres conscripti, Cod. de emendat. Cod. Justin.* y en el §. *Filius familias, Inst. quib. mod. jus pat. potest. solvitur, verb. Patriciatus*, y Alberic. *in dictionar. verb. Patres conscripti*: ó en laminas de Oro por Romulo, como lo dice S. Isidor. *lib. 9. Etymol. c. 4.* cuyas palabras tiene, con razon, por sospechosas, ó adulterinas su docto Comentador Juan Grial, sino por el cuidado que se tenia en escogerlos del orden de los Patricios, y Cavalleros, y escrivirlos en el numero del Senado, para que en vez, y voz de todo el pueblo mirasen por el bien público, como mas advertidamente lo dice el mismo Accurs. *in l. unic. in princ. C. de caduc. toll.* y consta de lo que del modo de elegirlos, y conscrivirlos refiere Plutarco en sus problemas, *cap.* 58. y en la vida de Romulo, Festo Pompeyo *de verb. signif. lib.* 10. Tit. Liv. omninó legendus *lib.* 11. *ab Urbe condita*, Salust. *in Catil.* cuyas palabras son dignas de referirse: *Delecti*, inquit, *quibus genus nobile, corpus annis infirmum, ingenium sapientia validum erat, Reipublicæ consultabant. Hi vel ætate, vel curæ similitudine* Patres *appellabantur.* Alex. ab Alex. *dict. lib. 4. Gen. cap. 11. in princ.* ibi: *Quos enim post exterminatos Reges, ætate graves, spectatæque probitatis videbant, Senatui tamquam gravissimo, sanctissimoque Concilio adscribebant. Quos quidem, cum alii in locum decedentium sufficti, & in Senatum literis adscripti essent, Conscriptos vocarunt.* Casiod. *lib. 1. epist.* 43. ibi: *Scitis Patres Conscripti nostrum esse gremium culmina dignitatum. Scitis vobis proficere, quod nobis contigerit in fascium honore præstare, quod enim ab unoquoque suscipitur, Senatus est qui meretur. Quid enim de vobis æstimemus, agnoscitis: quando viris longo labore compertis, hoc certè in præmium damus, ut vestri corporis mereantur esse participes, &c.* Greg. Lop. *in l. 7. tit.* 18. *p.* 4. Conan. *lib.* 1. *comment. cap.* 12. *n.* 1. & 3. Geddæus *in l. plebs est* 238. *D. de verb. signific.* Menoquio qui alios adduxit *lib.* 2. *de arbitr. casu* 68. y Navarrete *d. discurs.* 3. donde añade, que se escrivian con letras de oro sus nombres en los Anales, significando con esto sus virtudes, y partes: y pone otros titulos, y epitetos, con que se solia honrar, y significar la estimacion de sus personas, y dignidad. Y de este de *Padres*, describe bien el origen, intento, y oficio, Casiod. *lib. 1. epist.* 24. diciendo: *Constat Senatum, populis videndi regulam præstitisse. Nam quod ornat nomen Romanum, à vobis legitur institutum. Ad hoc* Patres *in illo principio nominati, ut quasi filiorum per vos possit vita compani. Vos enim devotionem Provinciis, vos privatis jura decrevistis, & ad omnes justitiæ partes subditos parere libentèr docuistis, &c. lib. 9. epist. 23. Favete ergò P. C. nostris muneribus, & nostro nihilominus Candidato. Nam licèt nuncupemini omnes generalitèr* Patres *huic etiam estis specialiter & parentes. Nomen vestrum, à Curæ similitudine derivatum. fidelissima rerum appellatione confirmat, non translatitia usitatione vocabuli sed honora sorte nascendi, &c.*

Pero su mas comun nombre fue el * de *Se-* 356
nadores, tomandolo, segun parece, de la edad, y senectud que en tales personas se requeria, para el Consejo, y govierno de la Republica; de donde tambien se dixo *Senado.* Porque aunque en esto * de la edad que se pe- 357
dia para entrar en él huvo, y hay varias opiniones, y decisiones, cuya relacion escuso por no ser necesaria para mi intento; y porque latisimamente, despues de otros que refiere, la pone Menoch. *centur. 6. de arbitr. casu* 540. Mastril. *de Magist. lib. 2. c. 5.* Mag. Marq. *in gubern. Christ. lib. 1. c. 5.* Bobad. *in Politic. lib. 1. cap. 7.* Juan Brancio *de Senatore lib. 1. c. 26.* y el novisimo Don Diego Narbona, tratando este punto con diligencia, é inteligencia *in tract. de ætate ad hum. act. requis. annò 20. q. 3. per tot. ex pag.* 337. No se puede negar * que para este cargo se deseó, y 358
buscó siempre entre los antiguos edad madura, segun lo reconocen los Autores citados, y en especial Castald. *d. tract. de Imperat. q. 73. num.* 14. y Juan Brancio, que puso por titulo del dicho Capitulo, *Senatores é tenibus legendi*, y que de ai tomó el nombre, como se ha dicho, y espresamente lo reconoció Ciceron *in Catone*, diciendo, que para él se procura consejo, razon, y buen juicio, *quæ nisi essent in Senibus, non summum Consilium majores nostri appellassent Senatum*; y Ovidio *lib. 5. Fastor.* dum canit:

Nec nisi post annos patuit tunc Curia Senes,
Nomen, & ætatis mite Senatus habet.
Jura dabat populo senior, finitaque certis
Legibus est ætas unde petatur honos.

Y aunque despues * se introduxesen algu- 359
nos en el Senado en edad mas temprana, mezclados con los ancianos, hacian su consonancia: y su virtud, y costumbres les grangeaban el mismo nombre, y respeto que pudieran sus canas, como con elegancia lo advirtió Casiod. *lib. 9. var. epist. 7.* diciendo *Quid sit maturitatis, quid prudentiæ, in ordini ipsius æstimatione cognoscis, cujus primæva germina mox cùm adoleverint*, Patres *vocantur. Adolescentia illic inchoat à maturitate consilii: tractant juvenes cum modestia senium: ubi morum pondus in flore permittitur, quod vix alibi cana ætate generatur.*

De este respeto, y del que en tantas Repú- 360
blicas bien governadas, se tuvo á los hombres ancianos, aun sin llegar á ser Magistrados, de que trata la *l. semper, D. de jur. immunit. l. fin. D. de fide instrum. l. 2. §. quæ omnia, C. de vet. jur. enucl. Auth. de Quæstorib. §. si verò*, ubi: Cujac. & Balduin. Ovid. *d. lib. 5. Fas.*

Mag-

Magna fuit capitis quondam reverentia canis
Inque suo pretio ruga tenilis erat.

Juvenal *Satyr.* 3.

Credebant hoc grande nefas & morte piandum,
Si juvenis vetulo non assurrexerat, etsi
Barbato cuicumque puer, licèt ipse videret,
Plura domi farra, & majoreis glandis acervos.

y juntando otros muchos lugares Alberic. *in dictionar. verb.* Senectus, Felin. *in cap. si quis de testib.* Marc. Mantua *in Enchiridion. rer. singul. cap.* 248. y latisimamente Melchor Goldasto en su tratado intitulado *Senior, sive de Majoratu Electorum Imperii*, por todo el libro primero, que tiene treinta y un capitulos, cuyo titulo es, *de Prærogativa ætatis in honore, & dignitate.* Nació el tomarse en nuestra lengua 361
Castellana, y en otras, * este nombre *Senior*, ó *Señor*, en la misma significacion, que el latino *Dominus*, como es notorio, y lo prueba la *l. 1. tit. 25. p. 4.* diciendo: *Señor, es llamado propriamente aquel que há mandamiento, é poderío sobre todos aquellos que viven en su tierra, é á este tal deben todos llamar* Señor, *tambien sus naturales como los otros que vienen á él, é á su tierra, &c.* cuyas palabras refirió tambien Don Sebastian de Covarrubias *en su tesoro de la lengua Castellana lit. S., verb. Señor*, y reconoce que se deriva de *Senior*, porque á los primeros que se ha tenido siempre respeto en el mundo, ha sido á los ancianos, y viejos, ó Presbyteros, que significa lo mismo. A estos se les debe por naturaleza, y al Señor temporal por dominio.

El qual nombre, como lo advierte bien Navarrete *dict. discurs.* 3. *pag.* 4. * se usa dár, y 362
dá comunmente, asi en presencia, como en ausencia, y asi en vida como despues de muertos, á los que están, ó han llegado á estár en el Supremo Consejo, porque en ellos está la madurez de las canas, y la veneracion de la vejéz, y jantamente la que se debe á su Magistrado, * cuya dignidad, y autoridad, aun en 363
los inferiores, causa que sean en cierta manera tenidos, y reputados como por señores del lugar, ó Provincia donde le exercen, y se llamen *Principes*, y *Señores* dél, como lo enseña Bart. *in l. 1. in fin. D. de jurisd. omn. Jud.* donde dice: *Quod qui habet jurisdictionem in territorio, potest appellari dominus territorii.* Y lo prueba 364
expresamente * la *l. si spadonem* 17. §. *si Civitatis, D. de excusat. tutor.* ibi: *Si Civitatis Princeps, idest Magistratus, l. scire oportet* 21. §. *si præfectorium, D. de tutor. & curator. dat. ab his*, ibi: *Si præfectorium hominem in legatione existentem, Romanus Princeps dederit tutorem, dimittetur*, donde Dionys. Gotoft. expone con mucha razon en sus notas, *Romanus Princeps, id est, qui Romæ præest Magistratus*, con otras que trae Mastrill. *de Magistr. lib. 5. cap. 3. num. 1.* y yo en mi discurso, ó tratado de Precedencia *n.* 34. y en el *2. tom. de Ind. gub. lib. 4. c. 4. n.* 26. donde pruebo con Alex. ab Alex. y su Adicionador Tiraq. y otros que los Romanos, y los Espartanos, el mismo honor hacian á sus Magistrados, que á sus Principes.

Y mas * en nuestros terminos, con nuestro 365
Greg. Lop. *in leg. 8. tit. 9. p. 1. verb. Jurisdicho*, donde nota aquella ley para en comprobacion de la doctrina de Juan Fab. *in §. præjudiciales, col. 7. Inst. de action.* ubi dicit: *Quòd attenta vulgari locutione communiter juridici vocantur Domini, & sic secundum eum, Dominus justitiarius, potest dicere totam villam suam, & vide l. 3. §. 1. D. de public. & vectigal.* & Socin. *cons. 260. col. 9. vol. 2.* Y lo repite *in l. 4. glos. 8. verb. El Señorio, tit. 7. p. 5.* diciendo: *Idem potest dici de justitiario Domino perpetuo, ibi posito à Rege: nam & hos juridicos Dominos appellamus*, ut tradit Joann. Fab. *in §. sed istæ quidem, col. 7. Instit. de action.* & idem *in Gubernatoribus, seu judicibus perpetuis, nam largo modo dicitur habere dominium, qui habet præheminentiam, leg. 3. §. 1. D. de publican.* & ex notatis per Bart. *in l. Titia. D. de leg. 2.*

A esta imitacion el Señor Rey D. Alonso * 366
á los Doctores, y Catedraticos de leyes, les llamó *Señores de leyes in l. 1. tit. 31. p. 2.* por la licencia, y facultad que tienen de tratarlas, y interpretarlas. De donde tambien con mas razon pudieron merecer este nombre, y honor los del Consejo Supremo. En quienes, demás de la facultad de explicarlas, * consiste jun- 367
tamente la autoridad de aconsejar, y asistir al Principe para hacerlas, como lo advierte Navarrete *d. discurs.* 3. *fol.* 40. y lo prueba la *ley humanum, vers. Scitote P. C. C. de legib. l. 7. tit. 4. & l. 8. tit. 1. lib. 2. Recop.* Joan. de Montaygne *in tract. de Consiliar. q. 26.* quem refert, & sequitur Tapia *de præstant. Cancell. cap. de prærogativa, num.* 27. *pag.* 6. & Taso *in pragmat. de Antefato, pag.* 397. donde dicen, que las leyes asi consultadas, son las validas, y seguras, y las que se llaman *Prágmaticas*, en que tambien conviene, juntando otras cosas con curiosidad, Anneo Roberto *lib. 2. rer. judicat. cap. 11. fol.*

De esto procede, y debe observarse, y se observa de suerte, * que aun en los mismos 368
Estrados, y Salas del Consejo, donde parece, que por la representacion de la persona Real, havia de escusarse el nombre de *Señor*, como regularmente se escusa con otros por ilustres que sean; todavia á los que son, ó han sido del Consejo, aun despues de muertos, ó jubilados; y por el consiguiente, á los Honorarios, que participan de sus preheminencias, y prerogativas, se les llama *Señor*, quando se ofrece nombrarlos de palabra, ó por escrito, en las peticiones, ó alegaciones, ó en otra forma. Y lo que mas es, á sus mugeres, * por la partici- 369
pacion, ó comunicacion que tienen con sus maridos en los honores: como en terminos de Senadores lo prueba la *l. fœminæ* 8. y la *l. nuptæ* 12. *D. de Senator.* y hablando en general la *l. mulieres 6. C. de incolis*, repetida in *l. mulieres* 13. *C. de dignitat.* ibi: *Mulieres honore maritorum erigimus, genere nobilitamus, & forum ex eorum pericm statuimus*, con otras muchas que jun-

juntó Mastr. *de Magistr. lib. 5. c. 4. n. 70.* y lata, y doctamente nuestro D. Antonio Pichardo en el tratado particular que imprimió de *nobilitatis inter virum, & uxorem communicatione*, y anda despues de sus Comentarios á la Institutа, *ex num.* 11. y yo dixe algo en el mio *de*
370 *crimine parricidii, lib. 2. cap. 13.* * cuyo lugar cita el mismo Antonio Pichardo *ubi supr. n. 17.* honrado aun en las niñeces de mis estudios con tantos encomios, que parece quiso dexar allí vinculada mi fama, y memoria, yá que por mis proprios escritos, y meritos no pudiese alcanzarla, como en semejante proposito lo dixo Sidon. Apoll. *lib. 4. epist. 3.* escriviendo á su amigo Claudiano: *In quo dum ad meum nomen procæmiaris, hoc munus potissimum cepi, ut meæ famæ personæ, quam operæ pretium non erat librorum tuorum titulis inclarescere, tuorum perpetuaretur beneficio.*

371 Esta * prerogativa, demás de tener por sí tan notorio, y corriente el estilo, y comun observancia, que basta para no poder dudar de ella, ni de su justificacion, y de que así se haya dispuesto, y ordenado, conforme á lo que yo copiosamente junté *1. tom. de Ind. jur. lib. 2. cap. 24. num. 86. & lib. 3. cap. 1. n. 26.* He sabido, por relacion de un grave Ministro, que está aprobada, y autorizada por cedulas, y decretos Reales, que se guardan en el Archivo de Simancas, en que se concede á los del Consejo de Estado, y á los del Supremo de Justicia generalmente, y á los demás en los suyos, y que así se averiguó pocos años há en un caso ocurrente.

372 No es mucho se les conceda, pues aun se * les suelen dár otros titulos mas altivos en otras Naciones, como lo dexé apuntado *sup. num.* y lo refieren Greg. Lop. *in l. 11. tit. 5. part. 3. glos. 4.* Martin Laudens. *de legat. Princip. q. 17.* Card. Jacobatio *de Concil. lib. 1. art. 1. n. 148.* Joann. de Montaygne *in tract. de Consil. vers. Octavo in partem, n. 12.* quem refert Tapia *de præstantia Cancell. pag. 60. n. 27.* donde dicen, que los que llegan á este Supremo lugar, pueden, y deben ser llamados *Proceres*, y que este vocablo se les dá porque proceden á los demás, Roxas *in Epitom. succes. cap. 26. num. 4.* & Mastrill. d. *lib. 5. cap. 3. n. 2.*

373 De los * Chinas leemos en Matéo Ricio, y otros que han escrito de sus costumbres, que á los Magistrados que entre ellos se usan, á quienes nuestros Europeos han dado el nombre de *Mandarines*, y ellos en muestra de honor, y respeto llaman *Señores*, y *Padres*: *Sed honoris, inquit, non officii causa* lavije, *vel* lausie *nuncupantur. Id Dominum, ac Parentem sonat.*

374 Y que aun * al Corregidor que dexó de ser lo en las peticiones, ó pláticas de palabra, en que de el se tratáre ante el Juez que le toma la residencia, le hayan de llamar *Señor*, sin que por esto se incurra en la pragmática de las cortesías, lo enseña Bobad. *en su Política, lib. 5. cap. 1. num. 54.*

En quanto á privilegios, y franquezas en materia de tributos, sisas, derramas, y otras contribuciones, y cargas, especialmente extraordinarias, ó personales, es tambien * asen- 375
tado, y notorio, que son libres, y exentos de ellas regularmente los Senadores, y Consejeros, y mas quando llegan á serlo del Supremo Senado, *l. non parum 11. §. ideòque, C. de assess. l. Senatorum substantia 4. l. nemo 5. l. jus Senatorum 8. l. præcipimus 14. C. de dignit. l. maximarum, & l. eam legem, C. de excusat. mun.* textus apud nos celebris *in l. 74. tit. 5. lib. 2. Recop.* que habla aun en los Oidores de Valladolid, y Granada, con otros que traen Bart. Lucas de Peña, y Platea *in l. omnes, Cod. de annon. & trib.* idem Plat. *in d. l. maximarum*, Petr. de Ubaldis *de collectis, n. 28.* Egid. Tomato *eod. tract. verb. Medici, num. 12.* Belencino *de clarit. subild. q. 66.* Ferret. *cons. 67. per tot.* Fab. de Aña *cons. 168. ex n. 11.* Regneto Sixtino *de Regalib. lib. 2. cap. 6. num. 111.* Borrel. *in summ. decis. 3. part. tit. de vectigal. num. 106.* Roberto *lib. 2. rer. judic. cap. 11. in princip.* Bobad. *in Polit. lib. 3. cap. 1. num. 23. & lib. 5. cap. 1. num. 58.* Mastrill. *de Magistr. lib. 5. cap. 3. numer. 75. & seqq.* y novisimamente Baldaxar de Angelis *in prato Codicis, lib. 1. sup. l. unic. de ann. & capitation. num. 1. & seqq. fol. 211.* y hablando de las tutelas, y curadurías discernidas, ó por discernir, *l. Jurisperitos, D. de excus. tut. l. ult. Cod. eod. tit. l. jubemus, l. fin. Cod. de silent.* ubi Joan. de Platea, & Jacob. de Aren. cum traditis á Paulo Montan. *in tract. de tutel. cap. 35. num. 17.* Gregor. Lop. *per text. in l. 3. vers. Otrosí*, ibi: *Por sus fueces, ó por sus Consejeros, tit. 17. p. 6.* Gutierr. *de tutel. 1. p. cap. 21. n. 26. & 27.*

La qual inmunidad se les concede, no solo por la grandeza, y autoridad del cargo, y oficio que * les hace Nobles, Ilustres, y 376
Clarísimos, quando aun ellos no lo sean por su nacimiento, *d. l. quisquis, C. ad leg. Jul. Majest.* ibi: *Virorum Illustrium, qui á Consiliis, &c. leg. omnes, C. de met.* ibi: *Quos ipsa quidem administrationis conditio spectabiles novit, honor tamen additus à nostra liberalitate reddit Illustres*, Bar. & Bald. per text. ibi: *in l. judices, C. de dignit.* cum aliis latè adductis à Martino Laudens. *d. tract. de Consiliar. q. 27.* Tiraquel. *de Nobilit. cap. 28. per tot.* Tiber. Decian. *respons. 66. n. 74. vol. 3.* Tapia *de constit. Princ. cap. 4. num. 115.* Bobad. *lib. 3. cap. 1. num. 22.* Mastrill. *de Magistrat. lib. 3. cap. 10. num. 122. & dict. lib. 5. cap. 3. num. 12.* Amaya que junta mucho de estos titulos de Ilustre, y Clarísimo *in l. 2. C. de excusat. mun. num. 29.* y yo *sup. num. 135.* Sino * porque aun á la misma Re- 377
pública que govierna, y cuyo ornamento, y esplendor son (segun lo respondió el Filosofo Epicteto al Emperador Adriano, quando le preguntó qué era el Senado?) le conviene que tengan, y gocen semejantes privilegios, é inmunidades, pues las sirven en otras cosas, que son de tanto mayor importancia, como lo advierte, y prueba bien Roberto *ubi sup.* Y antes del Ciceron, *lib. 1. offic.* diciendo: *Est enim proprium munus Magistratus intelligere se gerere personam Civitatis, debereque ejus dignitatem, & decus sustinere: servare leges, & jura describere, & fidei suæ commissa meminisse.*

378 Por lo * qual, aun á los Doctores, y Profesores de las Artes, y Medicina se les suelen dár las mismas inmunidades, segun lo notan comunmente todos los Escribientes, y en particular nuestro D. Francisco de Amaya *in l. 1. C. de profes. & Medic.* Petr. de Antiboli *in tract. de muner. §. 4.* Bonus de Curtili *in tract. de Nobilit. 3. p. num. 113.* Festasius *de æstimo, & collectis, cap. 3. ex num. 46.* Julio Ferreto *de gabellis, num. 208. & seqq.* y Baeza *de inope debitore, cap. 16. ex num. 134.* Franc. Marc. *decis. 637. & 638.* & Natta *cons. 1.*

Y porque aun en el repartimiento, justificacion, disposicion, y buen cobro de las dichas cargas, tributos, imposiciones Reales,
379 y personales, es * á donde mas debe assistir el cuidado de los mismos Magistrados Supremos, y éste se reputa por parte, y paga de ellos, *argument. text. in l. 5. §. societas, l. si non fuerit, vers. Plerumque, D. pro socio, l. 1. C. eod. §. 2. Instit. de societ.* ibi: *Quia sæpè opera alicujus pro pecunia valet, cum similib.*

380 Y es de tanta importancia, * que dice elegante, y cuerdamente Micael Hospital en sus versos, *in sermone ad in augurationem Francisci II. Galliarum Regis*, que por falta del, y por las disimulaciones, y colusiones de los Magistrados que debieran tenerle, están, y estarán siempre pobres los Reyes, por mas rentas que tengan, tributos, é imposiciones que carguen á sus Vasallos, pues todos tiran á hurtarlas, y defraudarlas: de suerte, que apenas gozan de ellas la quarta parte. Pondré aquí sus versos, porque me han parecido dignos de letras de Oro.

Scilicèt hæc pridem toto fudistima Regno
Invaluit pestis: Virésque, & robora parcit
Imperii. Vix quarta redit, vel tertia Regi
Pars Canonis. Nimium multi Regalibus unca
Admovere manus loculis. Revocandus in arctum.
Illis ingens numerus, frænanda licentia furum,
Quò magis id fiat, neve hæc scelerata propago.
Patronos habeat, defensoresque nefandi
Criminis. Hoc mihi sæpè monendum, & sapius omnes
Abstineant domûs, præsertim quique futuris
Judiciis præerunt, & quorum est summa potestas.
Tam firmum nihil est, tam clausum, aut denique tanctum,
Quod non expugnet vis auri: nec minus est fur
Qui prædæ partem capit, ac qui surripit ipse, &c.

De estas franquezas, y esenciones es llano
381 * que tambien gozaban, y deben gozar los Senadores, Magistrados, y otros Ministros *Honorarios*, y *Jubilados*, de quienes vamos tratando, cada uno conforme al grado, y clase de su ministerio, como expresamente lo dice Egidio Tomato, *d. §. Medici, num. 14.* estendiendo este privilegio aun á los Magistrados desposeidos yá de los oficios, como no haya sido por culpa suya. Y el text. *in d. l. eam legem, C. de excusat. mun.* ibi: *Ut iisdem beneficiis, non quamdiù militaverint, sed quandiù vixerint, perfruantur, l. 1. Cod. de Primicer.* donde pone penas al que intentáre gravar con estas cargas á los Ministros, *qui laborem quiete mutaverint, vel abjecerint, vel senectute posuerint, & eos temerario adsensu* (Cujac. legit temerarius ad censum) *in discussiones, per æquationes, aliam denique ullam rem inquietator extiterit.*

Textus * elegantissimus, donde se dá la 382
razon del goze de estas inmunidades, y se habla de *Honorarios, Allectos*, y *Jubilados*, *in leg. unic. C. de præpos. laborum* (ó como otros leen, *labarum*, vel *labarorum*) *lib. 12.* ibi: *Qui præpositi laborum nostro judicio promoventur, Clarissimi sunt inter Allectos, ita ut ex consularibus habeantur. Nam, & Immunitate digni sunt, quos nostri lateris comitatus illustrat.* Palabras, que aun vienen mas ajustadas á los Senadores, y Consejeros, que como dixe en el *num. 345.* no solo son del lado, sino del cuerpo del Principe; especialmente si advertimos que en el Código Teodosiano se añaden éstas: *Nam Senatorio nomine, & dignitate digni sunt, &c.*

Porque á estos * Prepositos, y á los que 383
llamaban *Domesticos*, y *Protectores* (que eran como los de la guarda de los Emperadores, ó como hoy en Castilla los que llaman *Monteros de Espinosa*, de quienes hizo particular, y curioso tratado D. Pedro de la Escalera y Guevara) quando los jubilaban les daban los privilegios, é inmunidades de Consules, y Senadores, y quedaban como *Honorarios* de estos oficios, *l. 4. de privileg. eorum, qui in Sacr. Palat. militant. in Cod. Theodos.* ibi: *Palatinis nostris, qui ob spectatum laborem otio donati sunt, &c. leg. ea lege, Cod. de Domestic. & Protector. eodem Cod.* ibi: *Grave admodum est, viros, post emensum laborem, qui nullius rei cupidiores fuere, quàm gloriæ, leg. Domestici 7. leg. Domesticis 8. eod. tit. & C.* ibi: *Cùm primùm ad decem primatus gradum ordine militiæ pervenerint, statim Clarissimo nomine decorentur, & inter Allectos, vel Exconsulares habiti, te prædictos gaudeant dignitate, &c.* Donde * las palabras *Allectos*, y 384
Exconsulares es llano que significan *Honorarios*, y *Jubilados*, como lo dexé advertido *sup. num. 151. & 170.* Y tratando de lo que obra, ó denota esta diccion *Ex* en los Magistrados, lo advierte docta, y latamente Francisc. Juret. *in notis ad Symmach. lib. 9. epist. 45. pag. mihi 240.* emendando con esta observacion algunos lugares de diversos Autores.

No se puede pasar sin particular ponderacion otro texto que aun le tengo por mejor, y mas á nuestro proposito, que es * la 385
l. 3. C. de silent. donde despues de haver concedido á los Silenciarios, y sus Decuriones, ó Cabos (que eran como si dixesemos, los que miraban por la quietud, y silencio del Palacio Real, y reposo del Emperador, y á

quien él solía fiar sus recados secretos) las inmunidades que tenían por sus oficios, *in angariis, & parangariis, sive paraveredis, sordidis quoque muneribus, ex coctione calcis, & superindicti gravamine, hospitiumque cujuslibet dignitatis, inquietudine.* Añade, que las gocen también plenamente después que los jubilen, diciendo: *His addimus, ut cum optatam acceperint quietem, & inter viros Illustres Senatores cœperint numerari, honore Curiæ (sive Honorariæ Curiæ,* como dice otra letra) *sine aliqua functione lætentur, immunitatisque gaudio plena dignitatis lætitia perfruantur.* Sobre el qual text. Platea, *ibid. num.* 2. nota expresamente, *Consiliarios Principum immunes esse ab oneribus patrimonialibus.*

386 Aunque lo que en el se dice * cerca del privilegio, ó inmunidad de ser libres de huespedes, ibi: *Hospitiumque, cujuslibet dignitatis inquietudine*, parece que está derogado en quanto á los *Honorarios*, por la mas nueva constitucion de los Emperadores Teodosio, y Valentiniano *in l. omnes 9. vers. Cæteris, C. de metatis, & Epidemitic.* ibi: *Cæteris verò, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citra cingulum, pro suo solo honore delata est, excusandarum odium licentiam penitus denegamus.* Lo qual también se dispone por Valente, y Marciano en la *l. hac lege* 10. *statim seq. tod. tit.* ibi: *Si quis illustres honorarias dignitates quascumque sine actu cœlitus impetraverint, æquo animo domos hospitibus post hanc legem pendant pro tertia, quæ legibus præfinita est, portione, &c.* Dexandole en su fuerza, y vigor en los Actuales, y Jubilados, y Varones Consulares, y Patricios, y sus herederos, y otros que gozasen semejantes dignidades, como consta de los mismos textos, y de lo que en su exposicion, despues de los Comentadores ordinarios, dice Baltasar de Ayala *in tract. de jur. & offic. belli. lib. 3. cap. 3. num. 3.* y Bobad. *in Politic. lib. 3. cap. 1. num. 2. & lib. 5. cap. 1.*

387 *num.* 58. Donde añade, que * ni aun al que fue Corregidor, y está en residencia se le ha de echar huesped. Y que el Emperador Claudio, segun lo refiere Suetonio en su vida, mando por decreto consultado con el Se-

388 nado, que * los Senadores Romanos no solo fuesen libres de huespedes, aunque fuesen Soldados, y en ocasiones de guerra; pero que ni aun los tales Soldados se atreviesen á entrar en sus casas, aunque dixesen que iban solo á visitarlos, y saludarlos: *Patrum, inquit, decreto prohibuit, milites domos Senatorias, etiam salutandi causa ingredi, &c.*

389 De donde por ventura se originó * otra ceremonia, y prerogativa honorifica, que se solia hacer, y hoy se hace á los Magistrados Superiores, en honra, y veneracion de sus oficios, y dignidades, que es deponer, ó arrimar, (como dicen) los inferiores las varas, y insignias de las suyas, quando les entran á visitar. De que habla la *l. Proconsules*, ubi Bart. Joan. Horosc. & alii, *D. de offic. Procons.* Alex. ab Alex. *lib. 2. Gen. cap. 27.* donde refiere en particular cómo practicaban esto los Proconsules en presencia de los Consules. Petr. Gregor. Tolos. *3. p. syntagm. jur. lib. 47. cap. 32. num. 5.* Bobad. *in Polit. lib. 3. cap. 2. num. 20. & 21.* Los quales ponen otros exemplos, y lo fundan en * lo que de la distincion de los grados, y 390 del respeto que los Ministros de clases inferiores deben tener á los que sirven en las mayores, nos enseña la *l. 2. C. de offic. divers. Jud. l. 1. C. de offic. Præf. Urb.* ibi: *Ita ut inferior gradus meritum Superioris agnoscat, cap. esto subjectus 95. d. glos. in l. 1. §. sicut autem, D. de aqua pluvia.* La qual nota, y alaba, como singular, Pedro de Ravena, *singular.* 863. 391

Tambien * solian ser, y eran libres, é inmunes los Senadores Romanos, y otros Magistrados, y Ministros tales, aunque fuesen solo *Honorarios*, y sus hijos, y descendientes havidos despues de la Dignidad, de las funciones, y obligaciones que llamaban *Curiales*, y les tocaban en los pueblos, ó municipios, de donde eran originarios, como se colige de la *l. 5. D. de Senatorib. l. filius* 22. *§. Senatores, cum l. seq. D. ad Municipal. leg. Senatores*, ubi Jacob. Rebuff. & alii, *C. de dignitat.* cum aliis traditis á Mastril. *de Magistr. d. lib. 5. cap. 3. num. 47. & seqq.* donde prueba, que pueden si quieren renunciar su proprio origen, y que adquieren domicilio en la Ciudad donde asisten al Principe, ó administran jurisdiccion, gozando allí de todos los privilegios de ella como los demás Ciudadanos.

Lo mismo dá á entender el * Emperador 392 Justiniano en la *Novell.* 70. cuyo titulo es: *Ut ordinariæ Præfecturæ urbanæ, & Prætorianæ duæ, & Præfecturæ, quæ in cingulo, & quæ in actu sunt, solæ non etiam Honorariæ liberent à Curiali fortuna.* Aunque en este texto, como por él parece, dispuso nuevamente que esta inmunidad no se concediese de allí adelante á solos los Honorarios, fundandose en que debian de ser muchos los que pretendian, y consegulan estas dignidades Honorarias, solo para librarse, y eximirse de sus Curias, y que en ellas hacian gran falta, y convenia tenerlas sustentadas, alentadas, y favorecidas. Para * lo qual vemos 393 las muchas prevenciones, y recatos que se hallan en varios titulos del Volumen, y el privilegio particular de que el padre que ofreciese á su hijo natural á la Curia, con solo eso fuese visto legitimarle, de que se trata *in §. aliquando, Inst. de nupt. & in Auth. quib. mod. naturales efficiantur sui, §. si quis igitur, collat. 6.* donde Balduino, Aldobrandino, y los demás Comentadores juntaron otras cosas para este intento; y antes de ellos, *l. 1. & per tot. tit. 15. p. 4.* & Covarr. *in 4. 2. p. cap. 8. §. 7. num. 4.*

Pero antiguamente (segun he dicho) tambien los Honorarios gozaban de esta inmunidad, como demás de los textos citados, se prue-

prueba de otro del mismo Emperador Justi-
394 niano, que es * la *l. fin. C. de Decurionib.* Donde expresando diez casos que libran de la fortuna, ó condicion Curial, pone entre los primeros el Patriciado, y Dignidades Honorarias, por estas palabras: *Si quis igitur, vel summum Patriciatus honorem fuerit consequutus, sive insulis Consulatus Honorarii* (id est sine administratione, como allí expone la glosa) *aut ordinarii fuerit ampliatus, vel Consul, vel Consularii efficiatur, &c. Is gaudeat se ejusmodi conditionis esse exortem.*

395 En cuyo argumento, * y del Autencico *Constitutio, quæ de dignitatibus, §. generaliter, collat. 6.* que dispone, que por los casos en que uno se libra de la condicion Curial, se libre tambien de la patria potestad, podemos sacar otro privilegio, é inmunidad de los mismos Senadores, y Consejeros, y decir, que
396 * aunque Justiniano en el §. *Filius familias, Inst. quib. mod. jus pat. potest solvit.* parece que asienta por llano, que la dignidad Senatoria, y la Consular no libraban á los hijos de la patria potestad; eso se ha de entender mirado el derecho de aquel tiempo, porque despues se fue comunicando el mismo privilegio al Consulado, como se dice *in d. Auth. Constitut. quæ de dignit. in prine.* y á los Obispados, Prefecturas, y demás dignidades, de que se hace mencion *in d. l. ult. C. de Decurion. & in Novell. 81. & 123. dict. Auth. §. palàm, Auth. sed Episcopalis dignitas, & in corpora unde sumitur, C. de Episcop. & Cleric. l. 7. cum seqq. usque ad l. 15. tit. 18. p. 4. l. 3. tit. 9. p. 2.* Y asi tambien se puede estender
397 á la Senatoria, * especialmente en la forma que hoy la consideramos en los Consejeros de los Supremos Consejos, que los comparamos á los Patricios, como dixe *sup. num.* 343. de quien no se duda que le gozasen, como el mismo Justiniano lo confiesa *d. §. filius, vers. Sed ex constitutione nostra*, que es la *l. ult. C. de Consulib.* dando por razon, que si puede el padre librar al hijo de su potestad con emanciparle; por qué no lo ha de poder obrar el Emperador con elegirle á oficio, en que merece ser llamado *su padre?*

398 Cuya * formula, refiriendo este privilegio, pone Casiod. *lib. 6. epist. 2.* ibi: *Additur, quòd leges tantam illi reverentiam detulerunt, ut in sacris positus, cùm hoc fuerit honore præcinctus, paternæ potestatis nexibus exuatur, nisi contrà specialitèr à Principe caveatur. Quod constat ratione probabili constitutum; ut qui amplissimum genus speciosæ libertatis acceperat, vilissimam conditionem cum subditis non haberet*, y Turneb. *lib. 15. advers. cap. 16.*

399 Y considerando esta equiparacion, * le estiende tambien, despues de larga disputa, á los Cardenales, porque son como Patricios, y del Consejo, ó Senado del Papa, la glosa célebre *in Extravag. Execrabilis, de præbend. verb. Sublimitatem.*

400 Lo mismo advirtió * la glosa, *verb. Illicò in d. §. filius*, Oinotomo, Mising. Aldo-

brand. Balduin. Scuro, Ritershusio, Borcolten, Brogo Wesembech. Gifanio, Pichardo, y otros *ibid.* confesando que yá está corregido en esta parte aquel texto, y que gozan deste privilegio los Senadores, y Consejeros, & Gregor. Lop. *in d. l. 7. verb. Consejero, & in l. 14. verb. Dignidades, d. tit. 18. p. 4.*

Puedese esforzar este intento con que * 401 el que consigue algun Titulo de Duque, Conde, ó Marques se libra de la patria potestad, segun la opinion de Jason *in l. qui se patris, C. unde liberi*, que refiere, y sigue Mastrill. *de Magistr. lib. 4. cap. 13. num. 219.* y Balduxat de Angelis *in prato Cod. inp. leg. ad similitudinem, C. de Episcop. & Cleric. num. 2.* Y esto, solo por tener aquella dignidad, y autoridad concedida por el Rey; y porque respecto de la jurisdiccion que exercitan, se tienen por Oficiales, y Magistrados, y se llaman *de su Consejo*, por lo menos en titulo, y *ad Honorem*, que es de lo que vamos tratando, como el mismo Mastrillo lo confiesa, *cod. lib. 4. cap. 5. num. 19. & seqq.* Y se practica * en los 402 Obispos, que se libran de la patria potestad, como queda dicho, y son tambien llamados *del Consejo del Rey*, como lo dice Cosmas Guimier *in pragm. sanct. verb. Consilia, l. 6. tit. 9. p. 2.* ibi glos. *verb. Aconteiar leg. 4. tit. 4. lib. 2. Recop.* Gregor. Lop. *in l. 11. tit. 5. p. 3.* Joan. Garc. *de Nobilit. glos. 9. num. 49.* y otros que refiere Bobad. *in Polit. lib. 2. cap. 16. num. 7. & cap. 17. num. 15.* y yo exornando con algun cuidado este punto, *2. tom. de Indiar. gubern. lib. 3. cap. 7. num. 71. & seqq.*

Pero no por lo que he dicho de la Inmunidad de los Consejeros en estas contribuciones, cargas, y ocupaciones, es mi intento negar, * que si la necesidad urgente del Rey, 403 ó República lo pidiese, ó el Rey se lo mandase, dexen de tener obligacion de acudir á ellas. Porque el mismo que les concede estos privilegios, puede con justas causas ordenar que le asistan, y ayuden con sus haciendas, y encargarles las ocupaciones que tuviere por convenientes. Las quales * por humildes que 404 sean, en fuerza de esta obediencia se convierten en dignidad, como gravemente lo dexaron escrito, y dispuesto los Emperadores Constantino, y Constancio en la *l. nemo 5. C. de dignit.* por estas palabras: *Nemo Præfectus Urbi citra præceptionem, vel scientiam nostram ulli muneri subjuget Senatorem: Nemo Curiam nostram immani pulset injuria. Si quid cum Senatoria præditis dignitate fuerit fortè mandandum, nostro id judicio reservandum est. Fit namque dignitas, quæ nobis jubentibus sustinetur.*

Por cuya decision dixo Roman. *singul.* 805. que aun * los oficios viles se ennoblecen si se 405 reciben, y exercitan por mandado del Principe, á quien sigue Boerio *decis.* 222. Y aunque Caballino lo contrario dice, *milleloq. 727. part. 2.* juzgando que el oficio, si por si es baxo, como el del Aparitor, ó Verdugo, no se ha-

ri noble aunque el Príncipe le conceda. Yo enticndo que aquel texto, y Autores citados no miran al oficio (que ese tendrá siempre su calidad), sino á la persona, la qual no descaece de la suya por obedecer, y servir á su Rey en ocasiones apretadas, en contribuciones, ó ministerios, que en otras no le fueran forzosas, ni decorosas.

406 Como * en estos calamitosos tiempos, por las urgentes necesidades de tantas guerras, lo estamos experimentando, y lo vimos poco há en la guarda de las puertas desta Villa de Madrid, que se encargó á los Consejos, y Consejeros, con ocasion de la peste de Málaga; siendo asi * que están relevados de esta ocu-
407 pacion aun los Doctores, y Profesores de las Artes, como lo dice, y prueba despues de otros Geronimo Previdel *in tract. de peste, tit. de his, quæ ad salut. Civit. pertinent, num.* 2. 5. & 8. *en el tom.* 18. *de los Tratados de los Doctores, fol.* 171.

408 En consideracion de lo referido, dice * Anneo Roberto, *lib.* 2. *ver. judic. cap.* 3. que teniendo privilegio los Magistrados de Sanquintin de no hacer velas, ni rondas, y guardas en los muros, y puertas de aquella Ciudad, que es frontera de Flandres: el Senado de Paris declaró que no se les debia guardar, ni cumplir en ocasion de nuevas de guerra, en que los primeros que deben acudir son los Magistrados, pues son tambien los que mas participan de las comodidades, y honores de la República, y trae entre otras cosas lo que Tit. Liv. *lib.* 2. dice, que exclamó la plebe Romana, indignada en semejante caso contra el Senado: *Patres militarent: Patres arma caperent, ut penes eosdem pericula belli, penes quos præmia essent*; y otras historias, y exemplos sacados del mismo, y de otros Autores, por donde consta, que amenazando el peligro, no debe reservarse ningun estado, *cap. pervenit. de immunit. Ecclesiarum, l. placet, C. de Sacros. Eccles.* ibi: *Atque hoc repentina adventitiæ necessitatis sarcina ab omnibus civibus æqualiter deposcit cum aliis*, que para los mismos casos de la necesidad, y que en ellos nadie puede escusarse, junta lata, y doctamente Craveta, *cons.* 905. *num.* 3. & Roland. á Valle, *cons.* 80. *num.* 1. *lib.* 3. & *cons.* 2. *num.* 12. *lib.* 4.

409 De aqui es * que de la carga, y reparticion para el aderezo, y reparo de las murallas, y otras cosas semejantes, no se suelen tener por esentos los Consejeros, sino es donde, y quando hay costumbre en contrario, como refiriendo muchos, y llamando la comun opinion, lo dice Mastrill. *decis.* 156. *per tot.* y Phillip. Pascal. *en el tratado de virib. patr. potest.* 4. *p. cap.* 4. *num.* 34.

410 Y no dexaban * los Senadores Romanos de contribuir en el Terrazgo de sus predios, ó posesiones, que llamaban *Gleba*, ó *Follis Senatoria*, de que se trata en la *l.* 2. *C. de Prætor.* y en la *l.* 2. *l. omnes* 5. *l. Glebam* 10. *cum aliis del tit.* 1. *y* 2. *del Cod. Theod.* y en otras cargas, y prestaciones que descubren la *l.* 2. & 3. *de præd. Senat. l.* 1. *de Decurion. & silent. l. omnes* 7. *de privil. cor. l. Archiatrorum* 15. *cum seqq. C. de Medic. & Profes. in Theod.* De donde vino * á llamar suntuoso al Or- 411
den Senatorio la *l.* 2. *C. de offic. Prætor. & leg. qui Curiali* 58. *de Decurion. in C. Theod.* A que alude Symmac. *lib.* 5. *epist.* 62. diciendo: *Grave enim visum est, ut tolerantibus onera Senatoriæ dignitatis sumptus immodicus adderetur*, y Boecio, *lib.* 3. *de consolat.* donde se quexa: *Præturam magnam olim potestatem, nunc esse inane nomen, & Senatorii census gravem sarcinam. Præterea Senatoris ordinis vocentur expensas, & ita tamen, ut immunes à Senatoris functionibus habeantur.*

En cuya exposicion junta docta, y copiosamente otras cosas en esta materia Don Francisco de Amaya *in l.* 2. *C. de excusat. mun. num.* 28. *cum multis seqq.* Al qual me remito, * gloriandome de haverle tenido en 412
Salamanca entre los mas amados, y continuos oyentes, y discipulos mios, como el mismo lo refiere muchas veces en sus novisimos Comentarios sobre el Volumen. Y en el *lib.* 1. *de sus observat. cap.* 14. *num.* 11. ibi: *Et reminiscor equidem cum à doctissimo, eruditissimoque Præceptore meo D. Joanne de Solorzano (quondam hujus Scholæ Vesperorum juris Antecessore, nunc in Peruano Regno Regio Senatore) eam exciperem adhuc puer, &c.*

A esto parece que miró * Casiodoro, 413
lib. 6. *var. formul.* 10. que yá queda referida *sup. num.* 162. donde expresando las causas, por las quales muchos apetecian las dignidades Honorarias de semejantes Magistrados, pone entre otras, la de no hallarse con hacienda bastante para sus gastos, ibi: *Multis enim facultas sua non sufficit ad triumphum, quid si expensas Consulatus pauper nobilis expavescat, &c.*

Entre las quales expensas era * la de las 414
monedas de Oro, que despues Justiniano mandó fuesen de plata, que el nuevo Consul daba, ó embiaba en honra de la entrada del Consulado á cada uno de los Senadores, las quales se llamaban *Sportulæ Consulares*, de que hace mencion la *l.* 1. *de expens. lud. in C. Theod. Novell.* 105. *de Consulib.* Symmac. Sidonio, y otros Autores que refiere Francisc. Juret. *in notis ad Symmac. lib.* 9. *epist.* 124. la qual dice asi: *Sportulam Consulatus mei, & amicitiæ nostræ, & honori tuo debeo. Hanc in solido uno ad te misi, orant, ut benigno animo solemnia officii mei libamenta suscipias.*

Pasando ahora á tratar * de las comodi- 415
dades, y emolumentos pecuniarios, ó estimables, como si lo fueran, que se dán á los Consejeros actuales del Supremo Consejo, no por via de gages, sino en honra, y respecto de

de sus oficios, tengo asimismo por llano que deben gozar dellos los *Honorarios*, y mucho mas llanamente los *Jubilados*, si á caso en sus titulos expresamente no se hallâre dispuesto lo contrario; é iré poniendo los exemplos que se me ofrecieren, para que esos puedan dár luz á los que se me olvidaren, y la práctica descubriere, que es la mejor maestra de estas cuestiones, *l. damni infecti, l. stipulatio, D. de damn. infect. l. neque leges, & l. non possunt, D. de legibus, l.* 2. §. *his legibus latis, D. de origin. jur. cum similibus.*

416 Y comenzando * por las Casas de Aposento, este es un derecho mui antiguo que los Reyes tienen donde quiera que ván con su Corte, de que se les hayan de dár casas competentes para su vivienda, y la de sus Consejeros, y Ministros, y Criados que les sirven, y asisten, y se juzga, y tiene como por carga Real de las mismas casas de sus vasallos, de que se trata *in l.* 2. & *per tot. C. de metat. & epidem. l.* 3. §. *munus hospitis, D. de mun. & hon. l.* 11. *D. de vacat. mun. l.* 1. & *per tot. tit.* 15. *lib.* 3. *Recop.* cum traditis à Roman. *sing.* 256. & *cons.* 417. Anton. Capit. *decis.* 41. Alciat. *cons.* 174. Avendañ. *in dictionar. verb. Huespedes.* Aviles *in cap.* 8. *Prætor. verb. Dineros*, Menchaca, *lib.* 1. *controv. illustr. cap.* 8. *num.* 15. Purpurat. *cons.* 539. *num.* 11. *vol.* 2. Lancel. Gallia, *cons.* 1. *num.* 8. & 9. Castald. *in tract. de Imper. q.* 110. *casu* 303. Bald. Andres de Isern. Math. de Afflict. Ponte, y otros que refiere Mastril. *de Magistr. lib.* 3. *cap.* 10. *num.* 178. & *seqq.*

En tanto grado, que de este derecho, que es contado entre una de las Regalias de los
417 Príncipes, * como lo prueban los mismos Autores, no se eximen los Eclesiásticos, ni otros algunos Privilegiados, si no es que expresamente este caso en individuo este comprehendido, y declarado en el Privilegio, *l.* 1. *C. de Episcop. & Cleric. l. neminem, C. de Sacrosanct. Eccles.* ubi Bald. Salicet. & alii, Roland. *consil.* 68. *vol.* 1. Otalor. *de Nobilit.* 2. *p. cap.* 1. *num.* 14. Thomat. *de collectis*, §. *subjiciunt, num.* 22. Greg. Lop. *in l.* 51. *tit.* 6. *p.* 1. *glos. fin.* & alii supra relati, *l.* 7. *tit.* 3. *lib.* 1. *Recop.* ibi: *Salvo, quando Nos, ó la Reina, ó el Principe, ó Infantes nuestros hijos vinieremos al lugar.*

418 Y donde no está el Rey, * tienen los mismos Magistrados derecho de aposentarse en las Casas, y Palacios Reales, si las huviere, y no las haviendo, de tomar por justos precios las de los vecinos, que suelen darse en arrendamiento, ut latè per eumdem Mastrill. *d. lib.* 3. *cap.* 10. *num.* 79. & *cap.* 9. *num.* 37. & *lib.* 5. *cap.* 3. *num.* 69. & 71. & 72. ego 2. *tom. de Ind. gub. lib.* 4. *cap.* 9. *num.* 70. & Bobad. qui alios adducit, *in Polit. lib.* 3. *cap.* 1. *num.* 21. & *lib.* 5. *cap.* 1. *n.* 58. donde amplia esto á los Corregidores, aun quando están en residencia, solo por el honor que se debe al oficio que administraron. que es punto que concierne mucho á lo que decimos de nuestros Consejeros *Honorarios*, y corre con evidencia, y mas sin disputa en los *Jubilados*, ex traditis *sup. num.* 213. & *seqq.*

A los quales asimismo pienso que tambien en rigor de derecho tocarán * las elecciones 419
de Oficiales, ó presentaciones de Capellanes, ó otros Ministros, que estuvieren asignadas, ó reservadas en comun á los del Consejo, ó para el que de ellos fuere Decano, si el Jubilado llegare á serlo: porque no se puede dudar, * que este derecho de elegir, ó pre- 420
sentar es *Honorifico*, y no de jurisdiccion, ahora el Patronato sea Eclesiástico, ahora de Legos, segun su difinicion, comunmente en quanto á esto recibida por todos, y glosada latissimè por Rocho de Curte *de jure Patron. verb. Honorificum*, Lambertin. *cod. tract. lib.* 3. *q.* 1. & novissimè Vivian. *in praxi juris Patron. lib.* 1. *cap.* 2. *num.* 2. & *num.* 12. & *seqq.*

Si bien tengo noticia * que en años pa- 421
sados se declaró lo contrario en una Capellanía que el Licenciado Escudero, que fue del Consejo, dexó fundada, á presentacion, ó nombramiento de Consejero mas antiguo del mismo Consejo, haviendo concurrido en vacante de ella á hacerlo el Licenciado Juan de Tejeda, que era mas antiguo; pero yá jubilado, en el Doctor Figueras de Montenegro, y el Licenciado Don Diego de Ayala, que era el mas antiguo de los Actuales, en el Licenciado Marcos de Alvarado, cuya informacion en derecho tengo: y si bien los fundamentos de ella convencen, para que el actual excluya al que solo huviere sido, y fuere *Honorario*, aunque este sea mas antiguo en su recepcion. Por ningun caso bastan, ni hacen fuerza para vencer al que despues de largo exercicio fue Jubilado, el qual conserva en todo entera, é ilesa su Dignidad, Precedencia, y Antiguedad, como si estuviera sirviendo actualmente, como haciendo diferencia en quanto á esto de los Honorarios á los Jubilados, lo dexo yá latisimamente probado en este discurso, *ex d. num.* 213.

Y se puede considerar de nuevo * la *l. ju-* 422
bemus fin. C. de Præpos. sacr. cubic. cuyas palabras dexo referidas *sup. num.* 302. donde, no solo á los que despues de haver exercido el oficio de Senadores, jubilaron en él como tales, sino aun á los que haviendo servido en ocupacion inferior, se les dió por premio que descansasen con la nudâ honra del nombre de Senadores, y agregados á su gremio, ó consorcio, se les permite usar de su antiguo cingulo, y exercicio; quando es solo para actos de Honor, y manifestacion de la Dignidad que tuvieron, y donde no interviniere perjuicio de nadie, * que es quando 423
los Principes se deben mostrar mas faciles, y liberales en hacer, y conservar estas honras, y mercedes, especialmente á los que con buenos servicios se las han merecido, como por argumento del mismo texto lo dexaron nota-

do

do en el Accurs. Jacob. Rebuf. Joan. de Platea, y Lucas de Pena, que traen otros concordantes para el mismo intento.

424 En las * reparticiones, y obvenciones pecuniarias, que se hacen entre los Consejeros para obras pias, ó por alguna ayuda de costa, socorro, ó merced Real extraordinaria, que se les conceda, es llano asimismo, que yá que no entren los *Honorarios*, ex ratione, de qua *sup. num.* 238. entran los *Jubilados*, como lo vemos practicar cada dia, y V. M. por su Real decreto, aviendolo primero remitido á una Junta, y Consulta de ella, lo
425 declaró en años pasados, * en cierta prorrata, que se mandó hacer entre los del Consejo de Hacienda, de una gratificacion que por el Reyno en Cortes se le concedió por un encabezamiento de alcabalas, y tercias que se havian hecho, mandando que entrasen en rateo los Jubilados, aunque lo contradecian los Actuales, alegando que á ellos solos tocaba este provecho, pues fue como en pre-
426 mio de su trabajo. Y que * la reserva que á los Jubilados se hace de sus gages, propinas, y emolumentos se ha de entender de los ordinarios, no de estos adventicios, y extraordinarios, *ex l. Sejo amico*, §. *Medico*, *D. de ann. legat.* cuyas palabras son: *Medico Sempronio, qua vivæ præstabam, dari volo. Ea videntur relicta, quæ certam formam erogationis annuæ; non incertam liberalitatis voluntatem habuerunt.* La qual Bart. suma, diciendo: *Quod dictum generale, ad extraordinaria non refertur.* Y Accursio la exemplifica en lo que al Medico se suele embiar por las Pasquas, fuera de su salario, como por regalo, ó por aguinaldo, *ut una comestio, vel par gallinarum, & similia*, afirmando que no se deben, aunque el testador le haya mandado continuar, y pagar lo que en vida se solia dár.

Con quien parece que conviene, y contesta el *cons.* 129. de Oldrad. en que pondetando aquel texto resuelve, que * en un ar-
427 rendamiento que cierto Arcediano hizo de los frutos de su Prebenda, no ha de entrar lo que se suele dár voluntariamente, y extra ordinem, y á modo, y titulo de gratificacion, servicio, ó propinas, quando vá á visitar los lugares, ó Iglesias de su Arcedianato, cuya doctrina siguieron despues Bald. *num.* 2. Alex. *num.* 9. Jas. *num.* 8. y otros, que refiere Petr. Barbos. *in l. divortio*, §. *quod in anno*, *n.* 6. *D. de solut. matrim.*

Y puedese aun esforzar mas con otra de Jacob. Rebuff. per text. ibi *in l. Decurionibus*,
428 *in fin. C. de silent.* ubi docet, * *quòd si fiat legatum Canonicis S. Saturnini, & sint aliqui ultra numerum, illi nihil habebunt de legato.* A quien siguen And. de Barulo *in l. fin. C. de apparitor.* glos. & DD. *in cap. cum M. Ferrariensis, de constitution.* Vincent. de Franch. *decis.* 243. *num.* 9. Mastrill. *decis. Sicil.* 156. *num.* 31. & *seqq.* & Præses Valenz. *cons.* 190. *num.* 39. *vol.* 2. donde *num.* 40. añade: *Canonicum ultrà numerum, non percipere portionem privilegiatam numerarium*, ut post Innoc. Abbat. Anchar. & allos, quos citat, tradit Menoq. *cons.* 1179. *num.* 9. & 13. *vol.* 12.

Pero (como he dicho) lo * contrario se 429
practica en los Jubilados, porque retienen, y conservan en todo, y por todo el nombre, titulo, y efectos de Consejeros del Consejo, en que jubilaron, y son siempre juzgados, y reputados por de su gremio, y numero, aunque hayan entrado otros en su lugar, como lo dexé apuntado *sup. num.* 213. Y asi en todas las reparticiones que se hicieren á los de aquel Consejo, entran, y deben entrar, por la regla vulgar, de que * á quien convienen las palabras, conviene tambien la disposicion, y efectos que de ella resultan, *l.* 4. §. *toties*, *D. de damn. infect.* cum latissimè congestis à Tiraq. *in leg. si unquam*, *verb. Libertis*, *ex n.* 2. *C. de revoc. donat.* Castill. *lib.* 5. *controv.* 2. *p. cap.* 82. *ex num.* 1. & Alvar. de Velasc. *in axiom. jur. lit. I. num.* 21. & *lit. U. num.* 86.

Y asi vemos * que gozan de las repartiones para obras pias, aunque son obvenciones inciertas, y extraordinarias, las quales, y todas las partes que se aplican de las condenaciones, son vistas pertenecer ad *Honores*, segun lo dice expresamente Felin. *in cap.* 1. *de probat.* à quien refiere, y sigue Carpano *ad Statut. Mediolan. cap.* 114. *num.* 11. & 12. *pag.* 240. y de las comidas, colaciones, y otras erogaciones que se dán, y hacen por las Pasquas, ó en otras fiestas.

Y de * los *Fiades* de los Escrivanos, guar- 431
dandoseles en esto su turno, como si actualmente sirvieran, aunque no se hallan á examinarlos, y aprobarlos, que es la razon por donde justifica la introduccion de llevarles estas esportulas, ó propinas, Dominico Tason, que hace particular mencion dellas, *in Comentar. ad pragm. de Antefato*, *vers.* 5. *observ.* 3. *pag.* 140. *& seqq.*

Como tambien la hace el Regente Carlos de Tapia *in tract. de præstantia Regiæ Cancell. pag.* 95. & 96. *ex num.* 38. de otras que * se 432
llevan en el Consejo Colateral de Nápoles por los Regentes dél, de todos los remates que con su asistencia se hacen de rentas fiscales, aunque allí no llega á tratar en individuo, si gozarín dellas los Jubilados, sus palabras son: *Sic etiam in locationibus reddituum Fiscalium, solent Regentes decernere, ut accendatur candela in Collaterali Consilio, quod fuit omnibus temporibus practicatum, cum magna rerum Fiscalium utilitate. Nam propter præsentiam Excellentissimi Proregis, ac Dominorum Regentium, facilius accenduntur licitates ad plus offerendum: Et ex hoc ortum habuit, ut præsentur Dominis Regentibus sportulæ, quas vocant propinas, quæ prius dabantur in vasis crystallinis, licèt postea effectum fuerit, ut dentur in pecunia, sicut dantur Dominis Præsidentibus Regiæ Cameræ ex vetustissima consuetudine approbata per Dominos Proreges.* Y del mismo derecho de estas candelas en el Reino de Sicilia, parece que habla Mastril. *de Magist. lib.* 1. *c.* 22. *n.* 25.

Sin

Sin que á esto pueda hacer estorvo lo que
434 se ponderó en contrario, *ex* * *d. l. Scio amico*, §. *Medico*, y sus exemplos. Porque allí las prestaciones, ó erogaciones extraordinarias eran de mera liberalidad, y pendian de la voluntad del que las concedia, y como esta cesa, ó se acaba con la muerte, *leg. locatio* 4. *D. locati*, cum aliis latè traditis à Sebastiano Medicis *in tract. mors omn. solvit*, 1. *p. ex n.* 206. & Alvar. Valas. *de jur. emphyt. q.* 34. *ex num.* 3. restringese la manda á solo aquello que se solia dár, y daba por concierto, y en fuerza de deuda. Y de esotras dadivas, que * se hacian por gra-
435 cia, y mera liberalidad, no se induce continuacion, como ni se adquiere costumbre, ni prescripcion, *l. qui jure familiaritatis* 41. *D. de adquir. posses.* cum aliis, quæ notant DD. *in l. cùm de in rem verso*, *D. de usur. l. si certis annis*, *C. de pact.* Ripa *in cap. cùm Ecclesia Sutrina*, *n.* 39. *D. de caus. posses.* Menoquio *de arbitrar. casu* 160. Covarr. *in regul. pos.* 2. *p.* §. 4. *num.* 6. & Mascard. *de probat. concl.* 1214.

Lo qual no procede en el caso de que ha-
436 blamos, donde * siempre dura, y está en pie la voluntad del Principe, que hace, ó permite estas gracias, ó reparticiones, y la causa de hacerlas, que son el titulo, y meritos de los jubilados. Y asi siempre debe tambien durar, y permanecer el goce de ellas, mientras vivieren, aun quando sucediese morir antes que ellos el Principe que les concedió la jubilacion: pues nunca muere su Dignidad, *c. decet* 16. ubi DD. *de regul. jur. lib.* 6. junctis pluribus aliis, quæ tradit Greg. Lop. per text. ibi *in l.* 2. *tit.* 10. *p.* 1. *verb. Mantenerlo*, Aceved. *in leg. ult. tit.* 1. *lib.* 2. *Recopil.* Bobadill. *in Politic. lib.* 1. *cap.* 6. *num.* 51. & *lib.* 2. *cap.* 20. *num.* 38. y Yo *in* 2. *tom. de Indiar. gubern. lib.* 4. *cap.* 11. *num.* 34. & 35.

437 Y menos puede obstar * lo que dice Jacobo Rebuff. y los que le siguen, del legado hecho á los Canonigos de una Iglesia, en que no entran en rata los que son en ella Supernumerarios. Porque es muy distinta la razon, y naturaleza de los Supernumerarios, y de los Jubilados, como queda advertido, y lo prosiguen Cujac. & alii, per text. ibi *in l. fin. C. de Apparit. Mag. milit.* Vincent. de Franch. *decis.* 234. *num.* 9. Ponte *de Prorege*, *tit. de Regalium imposit.* §. 8. *num.* 53. & Mastrill. *de Magistr. lib.* 5. *cap.* 3. *num.* 76. & *decis.* 156. *vol.* 2. donde tratan si los Supernumerarios gozan de las immunidades de los del numero. Fuera de que si los Supernumerarios sirven, y tienen exercicio por voluntad, y mandado del Principe, en todo se igualan á los Numerarios, como tambien lo apunté *supr. num.* 211. Y en el mismo exemplo de los Canonigos de Rebuff. arguyendo latisimamente contra él lo resuelve Menoquio, *d. cons.* 1179. *vol.* 12. *per tot.* & Mastrill. *de tract. de Magistr. lib.* 1. *cap.* 21. *n.* 95. donde dicen: *Quòd Officialis Supernumerarius, nedum habere debet salarium, prout alii collegæ, sed alia jura, quæ sibi competunt, ex sententiis, vel aliis juribus.*

Y solo parece, que se podrian poner estas dudas, entre los que sirven, y los que no sirven, y entre los Supernumerarios, y Numerarios, * quando la consignacion de los sa- 438
larios, y entradas ordinarias de los de aquel Consejo, no alcanzasen para la paga de todos; porque entonces se podria tratar, si han de ser pagados, y enterado en primer lugar los que sirven, y están en nomina ordinaria, que los Jubilados, ó Supernumerarios, reservadoles á estos su derecho, para que lo que no les alcanzase, lo pidiesen en otra parte, á quien los nombró, ó jubiló. En argumento de lo que dice la glos. *in cap.* 3. *verb. Portionem*, *de Cleric. ægrotante*, *vel debilit.* hablando de * quan- 439
do el beneficio no basta para sustentar al que le retiene por enfermo, y al que le sirve en su lugar por nombramiento del Obispo, his verbis: *Sed pone, quòd Ecclesia non potest sufficere utrique: Respondeo, ille qui servit Ecclesiæ, habebit redditus, & illi infirmo providebit Episcopus.*

Cuya opinion parece haver seguido, y aprobado nuestra * ley de la Partida 18. *tit.* 16. 440
p. 1. ibi: *Mas si otra enfermedad oviese qualquier que le embargase, porque no la pudiese servir, pueden poner otro que le ayude á cumplir su oficio, é el enfermo será Prelado de ella, é el otro como Vicario, é deben vivir ambos de la renta de la Iglesia, y si por ventura aquellas rentas de la Iglesia no pudiesen cumplir á ambos, halas de tomar aquel que las sirve, é el Obispo debe dár al enfermo de que pueda vivir.*

Y en otro caso semejante, tratando * del 441
beneficio anexado en un Monasterio, que si no alcanzan los frutos, se haya de preferir el que le sirve, resuelve lo mismo Rebuff. *in tract. de congrua portione*, *num.* 101. ibi: *Etsi temporalia, & alii redditus beneficii non sufficiant, nisi Vicario, tunc præfertur Vicarius*; con quien se conforma, refiriendo otros Autores, Petr. Surd. *in tract. de alim. tit.* 7. *q.* 100. *n.* 2.

Pero este caso no ha llegado, y quando llegue, ó se ofrezca tratar dél, * tengo por 442
cierto que no se hará diferencia entre Actuales, y Jubilados, ó Supernumerarios, acrecentados por voluntad del Principe, sino que todos concurrirán por iguales partes en la consignacion que tuvieren de sus Consejos, y por lo que les faltáre acudirán asimismo juntamente á pedir, y esperar el suplemento del Principe que los nombró. Pues estando yá por su orden hechos un cuerpo, * no se han de 443
juzgar, ni medir por diversas reglas, *l. cum qui ædes* 23. *d. de usucap. l. si idem* 7. *C. de codicill.* ibi: *Quæ vis, ac potestas una sociatur*, *l.* 1. *D. de legat.* 1. cum vulgatis, & adductis per Alvar. de Velas. *in axiom. jur. lit. A*, *axiom.* 180. & *lit. L*, *num.* 159. *cum duob. seqq.* Et magis in terminis per doctis. Valenz. *cons.* 94. *num.* 79. *vol.* 2.

Tengo tambien por llano, que * á los Con- 444
sejeros Honorarios, y mucho mas sin duda á los Jubilados, se les debe conservar el honor, y preheminencias que se usan con los Actuales, de regarles las puertas de sus casas las tar-

tardes de los Veranos, darles de gracia los libros que se imprimen dentro del Reyno, sin que paguen porte las cartas que se les embian por las estafetas, pues estas cosas solo miran al honor, y respeto que se debe á los que han llegado á tener tales puestos, y en todos tiempos, y en todas Naciones se han observado con los Magistrados supremos otras semejantes, y mucho mayores, de que trae infinitos exemplos Laurenc. Beyerlink en su novisimo teatro de la vida humana, *lit. H, pag.* 109. *& seqq. & pag.* 153. y en particular, hablando de los portes de las cartas, y dando la razon porque deben ser francos de ellos los Consejeros Juan Dominico Tason *in Comment. ad pragmat. de Antefato, pag.* 184. *num.* 391. *& pag.* 395. *n.*111. diciendo: *Quòd habent curam cursus publici, l.* 2. *C. de curios. & station. l. evectionum* 6. *C. de cursu public. & ob id meritò à solutione portus literarum sunt immunes.*

Lo mismo siento de las comodidades (si
445 algunas tienen) en * las comidas, y que se les reserve algo de regalo en el rastro, ó carnicería, para el gasto de sus despensas en precios acomodados. Porque aunque la *l.*1. *C. de annon. & capitat.* (ó como Cujacio lee, *& capitu*, que quiere decir en Griego el *Pesebre*, y asi se toma por el *Forrage*, ó lo necesario para la cavalleriza, como alli tambien lo advierte Antonio Mornacio) dispone, que por este pretexto no puedan pedir, ni llevar mas del salario que les está señalado en sus titulos, ó en sus nominas, que alli llama *Delegationes. In præbendis salariis annonarum, hic fixus, ac stabilis servabitur modus, ut ea pro annonis, & capitu dignitati suæ debitis pretia consequantur, quæ particularibus delegationibus solent contineri.*

446 Y por esto * los mismos salarios se suelen llamar *Annonaria commoda, l. Archiatri* 9. *C. de Profes. & Medic.* Casiod. *lib.*9. *epist.*21. y tomaron el nombre de *Salarium*, quia ob id datur, *ut aliquis se alat*, segun la opinion de Forcat, *in penu jur. cap.* 19. Cujac. *in l. unic. C. de præb. salar.* y Dionys. Gothofr. *in notis ad l.* 4. *§. fin. de decret. ab ordin. faciend.* Aunque Plin. *lib.*31. *cap.*7. á quien sigue Petr. Greg. *lib.* 27. *syntagm. cap.*2. *num.*2. *& lib.*49. *cap.* 8. *num.*4. Osuald. ad Donel. *lib.*18. *cap.*3. Guther. *de offic. dom. August. lib.* 2. *cap.* 12. *in fin.* & Buleng. *de Imper. Roman. lib.*2. *cap.* 24. dicen, que se deriva de la *Sal*, por ser la que parece que dá el punto, y sabor á las demás comidas.

447 Siempre * se ha acostumbrado mandarseles dár lo que á esto toca por precios justos, como lo dice Lucas de Pena, per text. ibi *in l.* 2. *C. de lucris Advoc.* Paris. de Puteo, y otros que refiere Bobad. *in Polit. lib.* 3. *cap.* 4. Y en las Indias huvo cédula antigua para que á los Oidores se les diesen por el costo las mercaderias de que necesitasen para sus casas. Y se ha tenido por honor de los Magistrados, y de otros á quien se pretende hacer agasajo, y respeto, darles, ó reservarles en las mesas, y en las plazas los mejores bocados, como de los Persas lo refiere Plutarco *in Symposiacis*, y Celio Rhodig. *lib.*28. *lect. antiq.* y de los Griegos Alexand. ab Alexand. *lib.*5. *cap.*21. diciendo: *Græci non modo loci dignitate, Viros fama præcellentes in mensa, sed poculis majoribus, & carne opimiore honestabant.*

Y los * Romanos solian señalar parte de 448
los salarios de los mismos Magistrados en algunas especies usuales, y necesarias para sus despensas, llamando por esta causa á este salario *Cellariense*. Nam cellarium est, quod ex cella penuaria depromitur, *leg. Procuratores* 32. *de erogat. milit. ann. in C Theod.* ibi: *Procuratores Curiarum, annonarium, & cellariensium specierum gratiis minimè fatigentur, quas in dignitatibus constituti, id est, Rectores Provinciarum, & Comites, solent accipere*: La qual ley explica bien en este sentido Salmasio *in Lamprid. in vita Heliog. pag.* 116. y nuestro Don Francisco de Amaya *in l. unic. C. de præb. salar. num.*7. *&* 8. Añadiendo con Flav. Vopisco en la vida del Emperador Probo, y Trebellio Pollion en la de Valeriano, que en esta parte de salario, *continebantur caro bubula, porcina, caprina, gallinæ, vinum, frumentum, acetum, fœnum, equi, mulæ, oleum, olera, ligna, sal*: A las quales cosas llama *Cellarium salarii*, Laprid. *ubi supr.*

De ellas, * y de este modo de raciones en 449
parte de paga del salario, se hace tambien mencion *in l.* 1. *C. de frument. Urb. Constant.* donde el Emperador Onorio señala las de pan cocido, y otras cosas que se han de dár cada dia á sus Clientes, como hoy se acostumbra darlas á muchos Criados de la Casa Real de V. M. de Castilla, segun lo advierte Emanuel Mendez de Castro *in tit. de annon. civilib. ad rub. num.*9. y Marin. Freec. *lib.* 1. *de subfeudis, tit. quis dicatur Dux. num.*46.

Y el docto Presidente de Granada D. Juan Bautista Valenzuela Velazquez, yá meritisimo Obispo de Salamanca, *cons.* 94. *num.* 60. *vol.*1. que lo refiere, dice, * que á los Regen- 450
tes de los Consejos Supremos de Aragon, y de Italia, se les dán por antigua costumbre, y en nombre de Utensilios, *sal, sacharum, cera, & charta, papyrus, atramentum, calami, obleas, & filum chartarum.* Lo mismo testifica el Regente Ponte *de offic. & potest. Proreg. tit.* 3. *de elect. official.* §. 8. *num.* 6. contando tambien este genero de comodidades, ó derechos entre las Prerogativas, y *Honorancias* de los Consejeros: y añadiendo, lo que mas es, que aun á los Regentes que pasan á ser Presidentes de la Real Cámara, se les continúan estos utensilios, ó honorancias, *salis, fœni, & sachari, non solùm uti Regentes, sed ut olim jam Præsidentes*, de quo est text. *in l.* 3. *C. de silent.* De manera, que dá á entender, que los llevan doblados; lo qual tambien afirma alli su Adicionador Juan Bautista Toro, *num.* 6. refiriendo en su comprobacion el lugar de Freccia, que dexo citado, y á Francisco Vivio en sus comunes opiniones, *opin.* 754. *n.*4.

Y hablando no solo de los Consejeros, sino
451 * de los Corregidores, aun quando están en residencia, y que se les debe repartir la leña del monte, el grano del deposito, y el menudo del carnero, que se acostumbra dár los Sabados en algunas partes al Corregidor, y Regidores, por precios moderados, Bobad. *in Politic. lib.*5. *cap.*1. *num.* 58.

452 Porque * estas, y otras comodidades toleradas por el Principe, y reciba yá en costumbre, se tienen por licitas, y decentes, y ceden como en suplemento de los salarios, los quales por la carestia de los tiempos casi en todas partes han venido á ser menos suficientes para el forzoso sustento de los Magistrados. En
453 cuyo caso * aun hay quien diga, que no curando el Principe de aumentarlos, pueden ellos buscar trazas para hacerlo por su propria autoridad; porque ni están obligados á observar leyes injustas, ni pueden desamparar los oficios, que son tan necesarios en la Republica, como lo enseña, despues de otros, el P. Luis de Molina *de justit. & jur.* 1.*p. disp.*83. *col.*8. *vers. Illud etiam*, Menoc. *de arbitr. casu* 514. *num.*12. *cum seqq. & casu* 515. Rebuff. *ad leges Gallic. tom.*3. *tit. de salariis taxand. n.*13. y Mastrill. *de Magistr. lib.*5. *t.*3. *n.*63. *& seqq.*

454 Es muy elegante para el proposito * la varia de Casiodor. *lib.*9. *epist.*13. donde escusa á unos Ministros, que havian por esta causa excedido en cobrar sus anonas de los Provinciales, y para que de alli adelante no lo hiciesen, y cesase escusa, les mandó aumentar los salarios: *Quod credimus*, inquit, *emolumentorum parvitate nutritum, quia sub quadam excusatione peccare creditur, cui necessaria non præbentur. Et ideò specialiter beneficio generalia compendia, & salarii, atque annonarum augmenta largimur, ut dum mater criminum necessitas tollitur, peccandi ambitus auferatur. Ideò enim à nobis accipit, ne ab aliis quærat. Nostrum dare nobilitas est: Dona Regalia quamvis parva sublimant, quia simul, & meritorum gratiam reperisse creditur, qui principali munere sublevatur.*

455 Parece puesto en razon, que * participen de alguna comodidad en la reparticion de las anonas, y bastimentos los Magistrados, especialmente Supremos, pues uno de sus principales cuidados, y desvelos, es, y debe ser la provision, y abundancia de ellas, y que se vendan en justos precios, *l.*1. *§. cura carnis, D. de offic. Præf. Urb.* con otros muchos textos, y Autores, que junta Bobad. *in Polit. lib.* 3. *c.*3. *&* 4. *per tot.* á quien yo añadi mas *in* 2. *tom. de Ind. gubern. lib.*1. *c.*7. *n.*34. *& lib.*4. *c.*3. *n.*61.

456 Y porque aun los mismos Magistrados, si * salen, y proceden como deben, son los que hacen bueno el año, y la mejor cosecha, y anona, que del mas fertil, y abundante puede desearse, como lo dexó dicho con elegancia Sidonio Apollin. *lib.*3. *epist.* 6. *Certè creber Provincialium sermo est, annum bonum de magnis, non tàm fructibus, quam potestatibus æstimandum*; de quien lo tomó Perpiñano en sus oraciones, y parece lo imitó Boecio *lib.* 1. *de Consol.* Casiodor. *lib.*2. *variar. epist.*1. diciendo, * que por esto antiguamente tomaban los 457
años el nombre de los Consules que se creaban en su principio: *Fœlix à Consule sumat annus auspicium, portamque dierum, tali nomine dicatus annus, tempus introeat, faveatque reliquæ parti fortunæ Principis*, donde yo tengo por cierto, que se ha de leer *fortuna principli*, como tambien lo dexé advertido, *d. c.* 3. *n.*56.

A los derechos, honores, y comodidades que he referido, pertenece otra, de que asimismo tengo por cierto, que como gozan los Consejeros actuales, pueden, y deben gozar tambien los *Honorarios*, y mucho mas sin duda los *Jubilados*. La qual he dexado para la postre, aunque debiera ser la primera: porque es la que me dió ocasion para escrivir este discurso, ó tratado. Y es * la reparticion que 458
se hace entre los del Consejo, de dos doblones de á ocho en oro á cada uno, por la fiesta que llaman de la *Candelaria*, el dia de la Purificacion de nuestra Señora, que es á dos del mes de Febrero, y como á titulo, segun parece, ó en vez de la vela, ó candela de cera, que se les debia, ó debiera dár este dia, si fueran á recibirla á la Iglesia de mano del Prelado, y anduvieran con ella en la procesion. Porque haviendo embiado á pedir esta pitanza, se puso en cuestion, si se me debia dár, y pagar, y sin ser yo oido, salió determinado que no: por decir, segun he entendido, que entra en nombre, y cúmulo de los emolumentos de que gozan los del Supremo Consejo; y que V. M. aunque manda que yo entre en él, y jure desde luego, y sea tenido por Consejero, como se ha hecho, todavia dice, y declara en su Real decreto, y en el Titulo que en su virtud se me ha despachado: *Que no goce del salario, propinas, y emolumentos que tocan á esta Plaza, por quedarme por ahora reservados los que gozo, y he de llevar de la del de Indias, cuyo servicio, y exercicio se me manda continuar*, como parece por sus palabras, que formalmente puse *suprà num.*104.

Pero yo, Señor, con licencia de V. M. y salva la autoridad, y correccion de los que sintieron, y votaron lo contrario, pienso * que es- 459
ta distribucion, y las demás que huviere de ese genero, no entran, ni se comprehenden debaxo del nombre de *salario, propinas, y emolumentos*, que son los exceptuados, sino en el de *honras, prehominencias, prerogativas, gracias, mercedes, y otras cosas*, anexas, y debidas á la dicha Plaza: las quales V. M. me concede, y manda guardar desde luego absolutamente, y sin excepcion, ni limitacion alguna, como yá en fuerza de esta verdad, se me han concedido las demás que llevo apuntadas en este discurso.

Y para comprobacion, y aun evidente demostracion de mi notoria justicia en esta parte, supongo * que esta fiesta de la Purifica- 460
cion, que otros llamaron *de Shmeon*, y *Ana*, otros *Presentacion*, otros *Obvlacion*, ó *Ocurso*, del verbo Griego *Hypapante*, ó *Hypante*, que quiere decir, *Obviam ire officii gratia*, & oc-

currere, de que usa la Iglesia en el Invitatorio nocturno de este dia, diciendo: *Ecce venit ad templum sanctum suum Dominator Dominus: Gaude, & lætare Sion, occurrens Deo tuo;* tuvo su origen en Constantinopla en tiempo del Emperador Justiniano, para pedir á Dios que aplacase una gran peste que la affligia, ó segun otros, treinta años antes en Roma por el Papa Gelasio, para quitar con esta celebridad los juegos Lupercales tan obscenos, que havian quedado del tiempo de los Romanos, y en este dia se continuaban, como lo dice Varron en el *lib.* 5. *de lingua Latina.* Los Autores de una, y otra opinion refiere el Cardenal Baronio en sus Anales, y en el Martyrologio *dict. die* 2. *Februar. pag. mihi* 66. & 67.

461 Y segun dice él mismo, * algunos años despues el Papa Sergio añadió en esta festividad la Procesion, y Letanias, ordenando concurriesen en ella todos los Fieles, llevando cirios, ó velas de cera encendidas en las manos, que aquel dia se bendixesen primero en las Iglesias por sus Prelados. Costumbre que se ha observado por tantos siglos, y dado ocasion á que el vulgo llame á esta misma fiesta *la Candelaria*; aunque tambien en otras de nuestra Señora parece haverse ido despues observando la misma solemnidad de la distribucion de los cirios, ó velas, como lo dice Beda *in lib. de temp. ratione, cap.* 10. por estas palabras: *Sed hanc lustrandi consuetudinem benè mutavit Christiana Religio, cum in mente eodem, die S. Mariæ, plebs universa cum Sacerdotibus, & Ministris Hymnis modulatæ vocis per Ecclesias, pérque congruæ Urbis loca procedit, datòque à Pontifice cunctis cereos in manibus gestat ardentes: Et augescente bona consuetudine, id ipsum in cæteris quoque ejusdem Beatæ Matris, & perpetuæ Virginis festivitatibus agere didicit, &c.* Lo mismo dá á entender San Bernardo en tres Sermones que escrivió de esta festividad Guerric. Abad, en seis, Albin. *de Divin. offic.* Amalar. *lib.* 3. *cap.* 43. Micrologus. *c.* 48. Rupert. Abb. *lib.* 3. *cap.* 25. Duran. *in rational. divin. lib.* 7. *cap.* 7. & *lib.* 6. *c.* 67. Conc. Mogunt. quod celebratum est sub Carolo Magno, *c.* 36. Capitularia Reg. Franciæ, *lib.* 1. *cap.* 164. *lib.* 2. *cap.* 35. & *lib.* 6. *cap.* 186. Beyerlink *in Theatr. vit. hum. lit. B, pag.* 185. & *seqq.* & post Codinum Novarin. *in Sbediasm. sacr. lib. c.* 20. Y aun S. Eligio Obispo Noviomense, que murió el año del Señor 665. segun dice Sigeberto en su Cronicon, y asi mucho antes que el Papa Sergio, en un Sermon que dexó escrito de esta misma solemnidad, trata largamente del misterio de estos cirios en ella.

De manera, que como lo advierte Baronio *ubi sup.* podemos entender, que yá se usaba antes de Sergio, y que la instituyó ab anti-
462 quo la Iglesia, * mudando, y explando, ó bautizando con este nombre, y ceremonia santa, y piadosa entre los Christianos, el uso antiguo, y supersticioso de los Gentiles, que solian hacer entre si esta distribucion de cirios, ó candelas en los juegos Saturnales, que celebraban por el mes de Diciembre, en honra de Saturno, por decir, que reynando él, y con su enseñanza, salieron del barbarismo, y ceguera, en que antes vivian como en tinieblas, y comenzaron á gozar de la luz de la vida, alumbrada con la sciencia, y noticia de las buenas Artes, de que hace mencion Macrob. *lib.* 1. *Saturnal. cap.* 7. y hablando de esta christiana mudanza ultra Bedam, & Baron. *sup.* relatos, Beyerlink *dict. Theat. lit. C, pag.* 163. Nuestro Ilustre, y docto Colega, y Consejero D. Lorenzo Ramirez de Prado *en su Pontecontarcho, cap.* 49. *pag.* 347. & *seqq.* Y Yo, refiriendo otros exemplos, y Autores á este proposito *in* 2. *tom. de Indiar. gub. lib.* 1. *cap.* 24. *num.* 26. & *seqq.*

Y ciñendolo todo con elegancia * el insig- 463
ne, y Christiano Poeta Bautista Mantuano en sus sagrados Fastos, *die* 2. *Febr.* donde despues de haber dicho lo tocante al misterio de la Purificacion, añade lo que decimos de las Candelas introducidas en ella, aunque quexandose gravemente de que tambien esta santa ceremonia se iba convirtiendo en ludibrio, y que por este, y otros pecados nos embia Dios tantas plagas, guerras, y castigos.

Posteritas hujus facti memor (scilicèt Purificationis)
annua festa
Instituit pompa, & facibus celebranda quotannis,
Ecce Sacerdotum cera flagrante coruscant
Agmina: quæ turbant faculas jaculantur in omnem.
Irruit undatim Vulgus, puerique frequentes
Ad sacra porrectis manibus manuscula currunt.
Sæpiùs accensis pubes villatica ceris
Lascivere solet per rustica templa, quod olim
Me memini vidisse faces immittere certant.
Aliter in alterius crines, fumumque ciere
Lædo incomposito: tetris nidoribus arae
Inficiunt, risuque levi delubra profanant.
Sacrorum sic lapsus honor, sic sancta recessit.
Religio Patrum. Sic disciplina sepulta est, &c.

Lo qual supuesto (en que pienso no me he divertido sin causa) yá se dexa entender, que * como no se me pudiera negar, ni negará en la festividad, y celebracion de este dia el Honor de ir con el Consejo á la Iglesia, y Procesion, y concurrir en el lugar, que por mi antigüedad me tocase, á recibir la vela bendita de mano del Prelado, y besar una, y otra, como el Ceremonial lo dispone: asi tampoco se me puede, ni debe negar la *Pitanza*, que en vez, y á titulo de esta *Candela*, se ha introducido distribuir, y distribuye entre los del mismo Consejo. Pues es llano en derecho, que asi en las cosas, como en las personas, * lo 465
subrogado retiene, y recibe en si la misma naturaleza, calidades, y efectos de aquello en cuyo lugar se subroga, sin que pueda constituirse entre uno, y otro diferencia alguna, quando no hay causá evidente que la requiera, ahora la subrogacion se haga expresa, ahora tacitamente, como lo notan todos por el vulgar texto, *in l. si eum, §. qui injuriar. D. si quis caution.* con quien concuerdan otros infinitos, que para comprobacion de este vulgar axioma

ma junta Everard. *in topic. legal. loco* 93. Camill. Gallinio *de verb. signif. lib.* 5. *capitul.* 17. *num.* 50. y con su acostumbrada diligencia nuestro D. Juan del Castillo *lib.* 4. *controv. cap.* 36. *à num.* 51. & *lib.* 5. 2. *p. cap.* 89. *à num.* 83. Stephan. Grat. *discept. forens. c.* 624. *à num.* 2. & *cap.* 719. *à num.* 9. donde amplia esta regla, aun á las materias estrechas, y correctorias, *ex Auth. de hæred. & falcid. §. reliquum, vers. Unde consequens*, Cardin. Tusc. *lit. S, conclus.* 757. y latisimamente Mauro Giurba *ad consuet. Messanens. cap.* 12. *glos.* 2. & *cons. crimin. in* 99. *à num.* 13. & Alvar. de Velasc. *in axiom. jur. lit. S, ex num.* 56.

Lo qual es aun mucho mas cierto, quando
466 * atendido el origen de una cosa, se halla, que en los accidentes no se ha variado su sustancia, aunque en algo se haya mudado por el tiempo su forma, como lo prueban expresamente los textos *in l. in ratione*, 1. §. *si filio, D. ad leg. falcid. leg. qui id quod in princ. D. de donat. l. quidquid, in princ. D. de noxal. action. leg. cui fundus* 55. *D. de condit. & demons. leg. cum filius, §. hæres meus, D. de legat.* 2. con otros muchos, que trae Oldrad. *cons.* 267. concluyendo por ellos: *Quod magis sit origo considerandа, quàm titulus immutatus*, Surdus, alios Autores adducens *in tract. de aliment. tit.* 9. *q.* 22. *num.* 21. Y mas copioso que otro alguno el doctisimo D. Juan Bautista Valenz. meritisimo Obispo de Salamanca, á quien yo suelo llamar el Tiraquello de nuestra España, en el *cons.* 64. *ex num.* 14. *vol.* 1.

467 Y puedese añadir * lo de Casiod. *lib.* 2. *epist.* 15. *Quia bona certa sunt, quæ fidem ab exordio trahunt, dum origo nescit deficere, quæ consuevit radicitùs pullulare. Fertur etiam cursu perenni fontium vena vitalis, & hanc consuetudinem substinent cuncta manantia, ut sapor, qui concessus est origini, nisi per accidentia fuerit fortè vitiatus, nesciat rivulis abnegari.*

468 Y en terminos de semejantes * prestaciones, ó distribuciones, es buen exemplo el que dexé notado *sup. n.* 433. de las que se dán en Napoles á los Regentes que se hallan en los remates, que comenzaron en unas copas, ó tazas cristalinas, y hoy las han reducido á dinero, y no por eso mudan naturaleza, ni se dexan de pagar, como, y á los mismos Consejeros que antes.

Y mejor, * el de las Sportulas Senatorias,
469 de que tambien dixe *sup. n.* 414. y se solian dár en unas canastillas de plata, y despues se reduxeron á unas monedas, ó medallas de oro: y en tiempo del Emperador Justiniano se mandó, que fuesen de plata, y que no pesasen mas de una libra; y todavia retuvieron siempre el nombre de *Sportulas*, atendiendo el origen de las cestillas, guardandose en la forma de sus pagas la antigua costumbre, y aun comunicando, ó estendiendo de aqui el nombre de *Sportulas* á los salarios, honorarios, presentes, y otro qualquier genero de dadivas, que solian pagar, dár, ó repartir entre los Ma-

gistrados, como consta de la *l.* 1. & 2. *Ne quid latitia publicæ, in Cod. Theod. l.* 1. *de expens. lud. eod. Cod. Novell. Justinian.* 105. *de Constitib.* Symanc. *lib.* 3. *epist.* 59. & 61. & *lib.* 6. *epist.* 81. *lib.* 4. *epist.* 55. *lib.* 9. *epist.* 124. donde lo nota bien Francisco Jureto, Ludovic. Carrion. *lib.* 2. *emend. cap.* 6. Joan. Savar. ad Sidon. *lib.* 8. *epist.* 6. y todos los que escriven *de verbis juris, verb. Sportulæ*, y antes de ellos Asconio Pediano *in* 2. *in Verrem*, donde dice: *Numisma verò sportula dictum est, quia sportæ, seu sportulæ erant nummorum receptacula.*

Y que * esta pitanza, ó distribucion, de 479
que voy hablando, no entre, ni pueda entrar en nombre de salarios, propinas, y emolumentos, ni regularse por sus reglas, sino por las de los honores, y preheminencias, que se hacen, y guardan á los Consejeros, y á mi expresamente me concede V. M. por mi titulo, hacese mas evidente, y notorio, por la célebre, y comunmente recibida doctrina de Bald. en el *cons.* 419. *incipienti, Ad evidentiam, vol.* 1. donde haciendo distincion en lo que se comprehende debaxo de estas palabras, *jurisdiccion, distrito, y honor*, resuelve, * que *ad Hono-* 471
rem pertinent, todas las cosas, que se dán mas por gracia, y en muestra de estimacion, caricia, y agasajo, que de salario, ó obligacion ordinaria: y trae el exemplo en lo que los Pueblos, ó Iglesias suelen dár á sus Prelados quando ván á visita: *Honor autem*, inquit, *est, quando in jucunda visitatione Domini Archiepiscopi fiant ei honorantiæ, sicut sunt xenia, & caritiæ, seu blanditiæ, quæ fiunt pro ipso visitando, vel misso ab eo, & similia: Ad istam etiam honorificentiam pertinent omnes operæ obsequiales, & reverentiales, ut in cap.* 1. §. *similiter, quib. mod. feud. amitt. &c.* Y lo mismo enseñó en el *cap. licèt causam, de probat.* diciendo, que *Honorantia est actus, qui alicui tribuitur, vel exhibetur in signum honoris, habens aliquam utilitatem, vel exhibitionem, operarum, vel signum obedientiæ, l. si non sortem, §. libertus, D. de con. indeb. l. Honor, D. de obsequiis, l. Civitatibus, D. de legat.* 1. Y exemplificandolo muy en nuestro proposito en el recibimiento, que los subditos suelen hacér á su Prelado, *quando vadunt ei obviam honorificè, & processionaliter cum palmis olivarum, & similibus reverentiis.*

Estas doctrinas de Baldo refieren, y aun trasladan, y siguen á velas llenas de aprobacion, Abb. y Felin. *n.* 2. *in tod. cap. licèt causam*, Aymon Craver. *cons.* 672. *col.* 1. & *cons. seq. volum.* 4. Card. Tusch. *lit. H, concl.* 154. *pag.* 357. & Martinus Magerus, transfiriendolas á los Patronos de las Iglesias, y Monasterios, *de Advoc. armat. c.* 1. *n.* 88. *pag.* 13. Y yo añado aun mas en los terminos de nuestra cuestion, lo que notablemente, despues de otros, dixo Coriano *lib.* 4. *Commentar. c.* 15. *num.* 7. que * 472
Honorarium est, quod Magistratibus, aut eorum Ministris solvitur honoris potiùs quàm necessitatis causa. Unde & nomen habet, nec exigi debet,

aut piti, sed accipi, si offeratur, dicitur enim propriè Honorarium, quod ad honorem pertinet. Y lo que arriba *num.* 450. dexé notado, ex
473 Ponte, & aliis, de * las distribuciones de sal, heno, azucar, que dice se dán en Napoles á los Regentes, llevandolas aun duplicadas, quando son promovidos de unas á otras Plazas, y siempre las llama *Honorancias*, diciendo: *Quod promotus ad majorem dignitatem, retinet Honorantias minoris, & sic practicatur in Præsidentibus Reglam Cameram, assumptis ad dignitatem Regentium Regiam Cancellariam; habent enim honorantias salis, fœni, & sachari, non solùm uti Regentes, sed ut olim Præsidentes, &c.*

Et adhuc, aun mas en nuestros terminos,
474 hablando de las velas de la Candelaria, y que * el darlas á los que intervienen en esta fiesta, y solemnidad, como las acostumbran á dár en muchas Iglesias, sea oficio de mera gracia, y muestra de honor, urbanidad, y buena correspondencia, sin que esto entre, ni pueda entrar en nombre de salario, ni considerarse como emolumento pecuniario de cada año, ni adquirirse porque se haya dado algunos, obligacion precisa de continuarlo en los que siguen, es doctrina célebre, y original de Federico de Senis *cons.* 155. *Quæro an laici*, á quien refiere, y sigue Baldo (aunque alegandole por de Oldrado) *in tract. de præscription. fol.* 49. *col.* 3. *vers. Decimoquinto quæro*, Felinus *in cap. causam quæ, de præscriptionibus*, Greg. Lopez *in leg.* 15. *tit.* 1. *part.* 1. *verb. De officio, in fin.* Gutier. *lib.* 2. *Canonic. quæst.* 21. *n.* 159. y otros que refiere Cerola *in praxi Episcop.* 1. *p. verb. Candela benedicta, num.* 2. *& verb. Præscriptio, num.* 3. Riccius, & alii apud Augustinum Barbosam, qui nihil intactum omisisse videtur, *in tract. de offic. Parochi. cap.* 24. *num.* 6. ubi agit: *An laici possint agere contrà Clericum Parochialem, ut servet eis consuetudinem dandi candelas in die Purificationis?* y refiere los mas
475 de los Autores citados. Y tratando de * lo que en esto guarda la Santa Iglesia de Toledo, Primada de las Españas, el docto, y grave Varon Alfonso Perez de Lara, que despues de haver pasado por tantos Tribunales, y haver sido proveido en Plaza de Alcalde de la Real Audiencia de Lima, quando yo en la de Oidor, aunque no pasó á servirla, fue meritisimo Canonigo Doctoral de la misma Iglesia *in tract. de Anniv. & Cappellan. lib.* 1. *cap.* 12. *ex num.* 26. donde dice, que en ella se acostumbra *in die Purificationis, & in Festo Corporis Christi*, dár estas Candelas: *Puræ, albæ, & mundæ ceræ, voluntariè tamen, non solum civibus: sed aliquando mittunt extrà Civitatem Domino Nostro Regi, & Nobilibus suæ Cameræ, ornatricibusque Reginæ in magna abundantia, plus minusvè, secundum voluntatem Operarii illius Ecclesiæ.* Y que algunos años las dexan de embiar con cuidado, por quitar duda: *Et ut sciatur, quod illa prætatio Candelarum procedit ex mera liberalitate, & voluntaria facultate Ecclesiæ, ob quod non inducitur possessio, nec præscriptio, etiam tempore immemoriali, &c.*

A esto mismo debió de mirar * el Concil. 476
Mediolan. 3. sub Gregor. XIII. ann. 1573. *tom. 9. Concil. pag.* 516. *sub tit. quæ ad sacramentalia, & Sacramenta pertinent, §. quod pietatis, cum seq.* donde dispone, que las velas desta Festividad de la Purificacion no se puedan pedir, ni pidan, como por via, y á titulo de obligacion, y tributo por los seculares, especialmente no se hallando presentes en la Iglesia para recibirlas; y que solo se dén de gracia á los que en ella estuvieren, que es lo que dá á entender Bautista Mantuano, que se hacia en su tiempo, * en los versos que dexé 477
citados *sup. num.* 463. arrojandolas los Sacerdotes, despues de benditas, al pueblo, y éste, concurriendo, abiertas las manos á recibirlas:

Ecce Sacerdotum cera flagrante coruscant
Agminaque turbam faculas jaculantur inomnem, &c.

que asi enmiendo, y se ha de leer sin duda este verso, aunque vulgarmente en los impresos de letra antigua, en lugar de *Faculas*, dice *Facultas*.

Y para mayor comprobacion de este distribucion sea, y se llame *honor*, ó *honorancia*, y no entre en nombre de emolumento, es tambien argumento evidente lo que muchos, y graves Autores observan en ella: diciendo, 478
* que como á los Patronos de alguna Iglesia en muestra de serlo, y por el honor, y preheminencia, que como á tales se les debe guardar, se les dá, y suele dár en ella, y en sus Procesiones el mejor lugar, y el salirlos á recibir, y saludarlos, el darles la paz, y turibulo, ó incensario, y en muchas partes alimentos, y el rezar por ellos, y el no los citar para pleytos, sin pedirles primero licencia, y otras cosas semejantes, de quibus *in c. à nobis. c. præterea, cum allis, de jur. patron.* donde latamente las prosiguen Panormitano, y Felino, Paulo de Citand. Roch. de Curt. Lambert. y todos los que han escrito *de jur. Patron. verb. Honorificum*, Ludo. Roman. *cons.* 339. Bald. *consil.* 368. Petr. Surd. *lib.* 1. *de alim. q.* 22. *n.* 14. Tusch. *lit. P, concl.* 137. y otros muchos que refiere Juliano Vivian. *in prax. jur. Patron. lib.* 1. *c.* 2. *ex n.* 12.

Asi tambien, * al mismo honor, y preheminencia pertenece darles Candela bendita, 479
y mayor que á los demás de este dia, y Palma en el Domingo de Ramos, y que vayan con ellas en la Procesion al lado del Prelado, y que de este honor se adquiere, é induce probanza, y quasi posesion del derecho de Patronato (como de otros actos, de que trata latamente Mascardo *de probat. concl.* 959. *per tot.* y Viviano *in d. praxi jur. Patronat. lib.* 11. *c.* 15. *&* 16.) lo dice expresamente Vincencio de Franquis en la *decis.* 85. donde trata si dos hermanos son Patronos in solidum si se les ha de dár vela á ambos, ó al mayor solamente, ó si han de alternar por años el recibirla. Y en toda esta de-

decision singulis propè verbis, llama *Honor*, y *Honorancia* á este acto. Y lo mismo hace Estef. Graciano *discept. Forens. tom.* 3. *cap.* 552. *numer.* 31. 32. *&* 35. refiriendo á Franquis, y tres decisiones de Rota, que tratan dello.

No vá lexos del mismo intento, lo que despues de Baldo, y Cardenal *cons.* 54. *incip. Decanus Ecclesiæ*, enseña Felino *in c. cum olim,*
480 *in princ. de re judic.* diciendo, * que aunque el texto *in cap. de cætero, de Cleric. non resid.* llama *victualia* á las distribuciones cotidianas, que por la interesencia en el Coro, y Divinos Oficios ganan, y reparten entre si los Canonigos, y otros Prebendados de las Iglesias, verdaderamente no son, ni se deben tener, y juzgar por meros salarios, ó alimentos, sino por una dispensacion, ó distribucion honorifica, que se hace como en premio, y satisfaccion de aquella asistencia; cuya opinion, & sic quod dictæ distributiones veniunt nomine *Honoris*, non grossæ massæ, vel emolumentorum præbendæ, vel fructuum beneficii, aut residentiæ, despues de larga disputa, sigue Cesar de Grasis *decis.* 116. *aliàs* 5. *sub tit. de præbend. n.* 1. Covarr. *lib.* 3. *variar. cap.* 13. *num.* 1. *in princip.* y otros infinitos que refiere Moneta en el tratado peculiar que hizo *de distribut. quotidian. q.* 6. *per tot.*

El qual, en comprobacion de ella * alega
481 el texto *in Extravag. postulastl de præbend. inter communes*, Concil. Trident. *ses.* 24. *c.* 12.
482 *de reformat. vers. Præterea.* Y dá por razon, * que aquellos se llaman propriamente frutos, y emolumentos de una Plaza, ó de una Prebenda, que realmente provienen, ó proceden de ella, *l. item si fundi, §. 1. D. de usufruct.* cum aliis notatis á Rebuffo *in l. usura, Dict. de verborum significatione.* Pero * en las dis-
483 tribuciones cotidianas, aunque es verdad que á titulo del Beneficio, ó Canonicato se dá derecho al Prebendado para percibirlas, *cap. dilectus el* 1. *de præbend.* idem Moneta *q.* 2. *ad fin.* no por eso son vistas proceder inmediatamente, y por si, de la Prebenda, ó por razon de ella, sino que antes principalmente se dán, y reparten por razon de la asistencia, servicio, y trabajo de la Iglesia, y en honor del culto divino, en cuya contemplacion se distribuyen, como tambien lo dice latamente Agustin Bar-
484 bosa *in tract. de Canonicis, cap.* 21. Y que * aun para la impetracion de los Beneficios, no entren las distribuciones cotidianas en la suma, ó computo de sus frutos, lo dixo con Magisterio Oldrado *cons.* 118. y la Rota *decis.* 138. *quando impetratur, in novis.*

De este supuesto pasa Felino, *ubi supra* á otro, que aun concierne mas á nuestro pro-
485 posito, que es * de la repartician de las velas de cera, que en los entierros se hacen entre los Prebendados, y si las podrá llevar dobladas, el que tuviere dos calidades, ó dignidades, y y resuelve que si, porque no son salario, sino honores, y preheminencias, cerca del qual punto, y del de las distribuciones, y quando pueden duplicarse en una persona, escrivió tambien lata, y doctamente Petr. Cened. omnino videndus *in suis quæstionib. Canonicis, capit.* 45.

Con que me parece puedo dár fin á este discurso, * sin temer la censura de haverle 486
dilarado, pues juzgo no he salido de los compases de su materia. Y siguiendo el consejo de Quintiliano *lib.* 4. *Instit. orat. c.* 2. *Nos brevitatem in eo ponimus, non ut minus, sed ne plus dicatur, quam oportet.* Y enseñado de Plinio Jun. *lib.* 5. *epist.* 6. de quien tambien hago memoria 1. *tom. de Indiar. jur. lib.* 1. *c.* 1. *n.* 4. *Primum Scriptoris officium esse existimo, ut titulum suum legat, & identidem interroget se, quid cœperit scribere? Sciatque si materiæ immoratur, non esse longum, longissimum si aliquid accersit, atque attrahit.*

Verdad sea, * que la que en los puntos 487
de este discurso he pretendido probar, tiene en si justificacion tan notoria, que se pudiera contentar con menores defensas, aun quando huviera quien de contrario pretendiera ofuscarla, como en semejante caso lo dixo Ciceron in oratione pro Marco Cœlio: *O magna veritatis vis, quæ contrà hominum ingenia, calliditatem, solertiam, contraque fictas omnium insidias, facilè se per seipsam defendat.*

Y mas siendo enderezado á suplicar, y persuadir á V. M. que conserve sus mercedes, y beneficios, no consintiendo que en nada se menoscaben, sino que antes, aun en lo no bastantemente expresado, se expliquen benigna, y se aumenten colmadamente. Cosa * en que siem- 488
pre debe esmerarse su Real Magnanimidad, y Grandeza, como lo dexo probado *sup. n.* 128. y lo enseñó advertidamente San Gregorio *lib.* 12. *epist.* 17. cuyas palabras traslado el texto, aunque vulgar, elegante, *in c.* 1. *de donationibus*, diciendo: *Hanc sibi quodammodò Nobilitas legem imposuit, ut debere se, quod sponte tribuit, existimet, & nisi in beneficiis suis creverit, nihil se præstitisse putet.* Cui similis Casiodor. *lib.* 1. *variar. epist.* 12. ibi: *Nec tamen benignitas nostra una remuneratione contenta, Honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat, quasi debeat omne, quod præstat.* Et iterum *lib.* 2. *epist.* 30. ibi: *Quia Beneficialem esse Principem licet, nec intra regulas constituti potest munificentia Regalis aretari. Ira levis coerceatur gravissimis institutis impatiens ambitio jure frænetur. Clementia non habet legem, nec debet sub angustis terminis benigna sequi, quem decet sine fine laudari.* Y lo mismo dixo en otro caso semejante el Emperador Justiniano *in Authent. de non alien. reb. Eccles. §. si minùs*, ibi: *Quid enim causetur Imperator, ne meliora det, cui plurima dedit Deus habere, & multorum dominum esse, & facilè dare, &c.*

Sirvase, * pues, V. M. de ordenar al Con- 489
sejo me mande pagar la dicha *Pitanza de la Candelaria*, y hacer buenos los demás Honores que he referido, que las palabras para este

De-

Decreto, de estampa las dexó Casiodoro en las Formulas de su Secretaria *lib.* 1. *epist.* 10. que servirán de remate deste discurso: *Providete itaque, ut quod Benemeritis impedimus, incorrupto munere consequantur, & à quibus fidelis actus exigitur compensatio imminuta præstetur, &c.*

Salvo en todo, &c.

ME-

MEMORIAL Y DISCURSO

de las razones que se ofrecen

PARA QUE EL REAL Y SUPREMO CONSEJO

DE LAS INDIAS

deba preceder en todos los actos públicos

AL QUE LLAMAN DE FLANDRES.

POR EL DOCTOR D. JUAN DE SOLORZANO Y PEREYRA,
Fiscal del dicho Consejo de las Indias.

Tantò quisque sublimior est, quantò justior.
Lactant. lib. 5. cap. 16.

Prælatio illius sine contumelia alterius procedere non potest.
Tertul. Apolog. cap. 13.

AÑO DE M.DC.XXIX.

SE-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Decreto, de estampa las dexó Casiodoro en las Formulas de su Secretaria *lib.* 1. *epist.* 10. que servirán de remate deste discurso: *Providete itaque, ut quod Benemeritis impedimus, incorrupto munere consequantur, & à quibus fidelis actus exigitur compensatio imminuta præstetur, &c.*

Salvo en todo, &c.

ME-

MEMORIAL Y DISCURSO

de las razones que se ofrecen

PARA QUE EL REAL Y SUPREMO CONSEJO

DE LAS INDIAS

deba preceder en todos los actos públicos

AL QUE LLAMAN DE FLANDRES.

POR EL DOCTOR D. JUAN DE SOLORZANO Y PEREYRA,
Fiscal del dicho Consejo de las Indias.

Tantò quisque sublimior est, quantò justior.
Lactant. lib. 5. cap. 16.

Prælatio illius sine contumelia alterius procedere non potest.
Tertul. Apolog. cap. 13.

AÑO DE M.DC.XXIX.

SE-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

SEÑOR.

EL Doctor D. Juan de Solórzano Pereyra, Fiscal de V. M. en su Real Consejo de las Indias, dice: Que ha venido á su noticia (a), y se trata por cosa pública en esta Corte (b), que el Consejo nuevamente erigido, que llaman de *Flandres*, pretende preceder al de las Indias, y entrar primero á besar la Real mano de V. M. en esta Pasqua de Navidad, y tener, conservar, y continuar el mismo lugar, y precedencia en las demás ocasiones, y actos públicos que de aquí adelante se ofrecieren. Y porque no solo el conseguir esto, sino aun el haverlo querido intentar, ó dudar (c) es de grave daño, y perjuicio al derecho, y autoridad del dicho Consejo Real de las Indias (d), suplica á V. M. como Fiscal dél, y en su nombre (e), se sirva de mandar no se

(a) La noticia, ó notoriedad de una cosa basta para que el Fiscal del Consejo pueda salir á la causa, *l. 3. tit. 13. lib. 2. Recop.* la qual declara, y exorna Juan Garcia *de nobilit. glos. 5. in princip. num. 31.* & Azeved. *ibidem*, donde tratan quales se digan hechos, ó casos notorios; de que tambien escribieron mucho otros muchos Autores que refiere Jul. Claro, *lib. 5. recept. sentent. §. fin. q. 9.* Prosp. Farinac. *in prax. crim. q. 21.* Card. Tuscus *pract. conci. jur. lit. N. concl. 7.* & novissimè August. Barbos. *in collect. ad cap. quoniam 10. num. 4. post glos.* ibi, *verb. Manifestum, de filiis presbyter.*

(b) Lo que en la Corte se hace, ó trata, y mas en causas tan graves, se puede llamar, y tener por notorio, no solo en ella, sino en todo el mundo, argum. *l. Roma 33. D. ad Municip. l. relegatorum 7. §. si cui plane, D. de interdict. & releg. l. in Orbe, D. de statu homin.* cum aliis, quæ tradit Alciat. *lib. 2. disputt. cap. 21.* Guill. Forner, *lib. 1. select. cap. 13.* Franc. Juret *in notis ad Symmach. pag. 184.* quibus addo Casiodorum, *lib. 11. variar. epist. 2.* ibi: *Sedes illa toto Orbe mirabilis, quæ licèt generaliter Mundo sit prætita, vobis etiam cognicitur & localiter attributa*: y mas en nuestros terminos, *eod. lib. epist. 7.* ibi: *Benè siquidem terrarum oculis offertur, quod in illa Civitate peragitur.*

(c) Que solo el formar competencias donde se deben reconocer ventajas, sea un cierto genero de victoria, se prueba muy bien con aquellos vulgares versos de Ovidio, *lib. 13. Metamorphos.*

——Non est tenuisse superbum,
Sic licèt hoc ingens, quicquid speravit Ulysses,
Ipse tulit pretium jam nunc certaminis hujus
Qui cum victus erit, mecum certasse feretur.

y que lo llano, y claro no se deba poner en disputa, *l. continuus, §. cum ita, D. de verb. oblig. l. ille aut ille, §. cùm in verbis, D. de legat. 3.* cum multis aliis, quæ congerit Joann. Cæphal. *cons. 28. num. 55. vol. 1.* Petr. Surd. *cons. 7. num. 62. & decis. 246. num. 12.* & novissimè D. Joann. del Castillo, *lib 2. controv. cap. 22. à num. 27. & lib. 3. cap. 15. num. 21.* quibus addo Casiod. *lib. 9. epist. 23.* ibi: *Ad examen veniant, quæ putantur incerta. Nam quis de illa re æstimet deliberandum, ubi nihil reputatur ambiguum?*

(d) Hase juzgado siempre por grave, y de mucha consideracion, y perjuicio esta materia de precedencias, como se irá notando en este discurso; porque segun la sentencia de Tertuliano *in Apolog. cap. 13. Prælatio unius sine contumelia alterius procedere non potest*; y como dixo Pedro Mateo, *lib. 1. narrat. 29. Nihil hic diminui potest, quin totum amittatur.*

(e) El Fiscal es parte formal en la defensa de la jurisdiccion, y autoridad del Consejo, ó Audiencia donde sirve, y reside, *l. 25. tit. 5. l. 20. tit. 20. lib. 2. Recopil.* asi por la obligacion de su oficio, el qual las mismas leyes recopiladas, y de partida dicen, que es de gran confianza, é importancia, *l. 2. & 2. tit. 13. lib. 2. Recop. & l. 12. in princip. tit. 18. part. 4.* ubi latè Gregor. Lup. Gothofred. *in pract. tit. de Fiscali*, & Joann. Garc. *in tract. de Nobilit. glos. 5. in princip & §. 1. per tot.* como porque se tiene, y juzga por parte muy principal del mismo Consejo, y goza de todas las honras, y privilegios dél, ut tradit Boer. & Joann. de Montaigne *in tract. de auctorit. magn. Cons. in princip.* Gregor. *ibi.* Calicius *in margar. Fisci*, & D. Franc. de Alfar. *de offic. Fisc. glos. 11.* Por lo qual dixo Preposito *in cap. de accusat. 2. q. 8. num. 90. Quòd Fiscalis non sit pars, sed quasi judex: nam agit ea, quæ sunt de officio agenda à judice, & quasi unum corpus cum eo constituit, & ea de causa dicitur vocitus Judicum.* Esta doctrina refiere, y sigue Bernardo Diaz *in pract criminal. cap. 5.* Azeved. *in dict. l. 3. tit. 13. lib. 2. Recop.* Alfaro *ubi supr. glos. 14. §. 8. num. 225.* y mas copiosa, y dilatadamente Aimon Craveta, *cons. 168. num. fin. volum. 1.* donde dice, que no solo se ha de juzgar por compañero, sino por hermano de los Jueces; y Anton. Rubeo, *cons. 86. num. 1.* donde no solo resuelve que el Fiscal es del Consejo, sino que pasa á disputar, *an Fiscalis antiquior sit præferendus Consiliario novellori?* Y Pedro Gregorio junta asimismo otras cosas para el proposito, *lib. 49. syntagmat. cap. 7. num. 6.* y refie-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

se inove, ni altere el orden que hasta aquí se ha guardado, y de traer para esto á la memoria (f) las razones siguientes.

I.

QUE este acto de entrar en tal dia los Consejos, y Consejeros de V. M. á besar su Real mano, y gozar como en Aguinaldo (g), de su vista, y presencia, es el que entre ellos se tiene, y estima por de mayor grandeza, y autoridad (h); y parece se conserva

---

re, que en Francia los Fiscales son Consejeros, y tienen voto en todas las causas que no tocan al Fisco. Y Antonio Fabro en su Código, *lib. 1. tit. 2. diffin. 49. num. 7.* los llama *Procuradores generales*, porque se pueden introducir en qualquier negocio: y su principal oficio, aun quando siguen causas particulares, es mirar por las públicas, *l. licitatio, §. quod illicita, de publican. & vectigal.* Cicero *in 4. Verrina*, Farinacius *in prax. crimin. tit. de inquisit. quæst. 1. num. 10.* & Petrus Caballus *resolut. criminal. centur. 2. casu 114.*

(f) Hablase con este respeto, por que se presume que el Principe tiene sabidas todas las leyes, y razones del derecho, *l. omnium 19. C. de testament.* ibi: *Toto jure quod in nostris est scriniis constitutum*: ubi Jas. & ejus Addition. *1. cap. 1. de constitut. lib. 6.* ibi: *Licèt Romanus Pontifex, qui jura omnia in scrinio pectoris sui censetur habere.* Y asi dice Inocencio III. *in cap. sæpè 44. de appellation.* que el Pontifice no tiene necesidad de ser informado en los puntos que consisten en derecho, ibi: *Cùm frequenter juris quæstio moveatur, cujus apud nos probationes necessariæ non existunt.* Y la *ley penult. ad medium, vers. Beltissimum, C. de bis quib. ut indign.* dice, *quòd Imperator est totus Philosophiæ plenus*, quod qualiter intelligendum sit, tradunt Glos. & DD. *in d. cap. 1. de constitut. lib. 6.* Bald. & Jas. *in l. præscriptione, C. si contra jus vel utilit. publ.* idem Jas. & Paul. Castrens. *num. 2. in d. l. penult.* Alexand. *cons. 195. num. 12. lib. 2.* Portius *in §. mariti, num. 4. institution. de nupt.* Romanus *cons. 327. num. 5.* Joann. Monach. *in cap. cupientes, n. 32. de elect.* Paul. Fuscus *in tract. de visitat. lib. 2. cap. 20. num. 1.* Belencinus *de caritativo subsid. quæst. 60 num. 29.* Redoan. *de reb. Eccles. non alienand. rubr. 2. num. 52.* Joann. Gutier. *cons. 5. num. 18.* Ego *in mea tract. de Indiar. jur. lib. 2. cap. 24. num. 97.* ubi hoc intelligendum esse probo, habita nimirum contemplatione peritissimorum Consiliariorum, quos Principes secum semper habere solent.

(g) Este vocablo *Aguinaldo* algunos dicen ser latino, y que le quieren derivar del nombre *Xenium*, ó *Genium*, quasi *Genialdo*, por jurgar que se daba en los dias de nacimiento. Pero pienso que se engañan, porque *Xenium* no significa sino la dadiva que se dá á los huespedes: *Xenia* enim propriè hospes dicitur, como despues de otros Autores que refiere, lo siente, y prueba Juan Calino *de verb. jur. verb. Xenium.* Y asi dexada esta etymologia, otros le hacen Arabigo, otros Griego, otros Hebreo, como consta de lo que junta D. Sebastian de Covarrubias *en su Tesoro de la Lengua Castellana*, y Bernardo Aldrete *en el Origen de la misma Lengua, lib. 3. cap. 15. pag. 361.* El Maestro Sanchez Brocens. *en su Etymologico manuscrito* dice, que es Hebreo, y que propriamente se ha de decir *Aguinoldo*, que es: *Dame mi dadiva en honra del nacido.* Como quiera que sea, consta ser costumbre entre los Romanos embiarse por este tiempo, en que los Christianos celebramos la Pasqua de Navidad, y ellos los Saturnales, ciertos presentes, que llamaban *Apophoretos*, de los quales trata mucho Marcial, y sus Interpretes *en el libro ultimo de sus Epigramas*, y Suetonio Tranquilo *in Domitiano*, y otros Autores que refiere Calepino *verb. Apophoreta*, donde escribe que eran, *Munera quæ dari solent Saturnalibus, quem morem hodie quòque servant mense Decembri, in Natali Salvatoris, & initio anni.* Y Casiodoro muestra *en el lib. 11. de sui var. epist. 17.* que en la misma Pasqua, y por honra, y celebracion de ella se solian publicar las mercedes, y oficios que los Principes hacian, y daban á sus Ministros, y vasallos, sic inquiens: *Si hodierno die redemptionis inventimus natale remedium, ut cœlesti beneficio panditur spes salutis, convenit etiam nos longa labore fatigatis gaudii deferre medicinam: ut supernæ bonæ, quæ perclitanti mundo collata sunt, generaliter sentiantur, &c.* Estos presentes se daban tambien por los Emperadores Romanos en el principio de cada año á sus Abogados, y á las personas á quien querian honrar, y los llamaban *Strenæ*, de que hizo mencion la Glosa *in l. laudabile, C. de Advoc. divers. judic.* Y segun Symmaco *en sus Epistolas*, al qual refiere, y sigue Turneb. *lib. 10. advers. cap. 10.* Scard. Calin. Calep. & alii *eod. verb.* tuvieron principio desde el tiempo del Rey Tacio; *Qui verbenas felicis arboris, ex luco strenæ, anni novi auspices primus accepit.* Y que esta costumbre se haya continuado entre los Christianos, embiandose presentes por este tiempo unos á otros, lo muestra bien Baptista Mantuano *en sus Fastos 1. die Januarii*, diciendo:

Christigenæ Regale genus, Regalia festa
Advenere Togæ opus est proferre nitentes.
Atque ilmul pompis ad templa frequentibus ire;
Exornate Lares, longo torrete tuilia
Exta veru, Genio licet indulgere; propinquis
Mittite dona; inopes, ut eant communia totum
Gaudia per vulgus, mentis paicantur opimis,
Vos loquipes aperite penu, quibus horrea plena,
Æreæ graves loculi, varia quibus alite cubertes
Mane fremunt; quibus in stabulis armenta gregesque
Hinc conferte dapes, quidquid dederitis egeno,
Fœnore centuplici reddet Deus &c.

y con no menor elegancia Hieronym. Claravacæo *en el primer libro de sus Fastos sagrados, fol. 7.* por estas palabras:

Accipe digna loquar, quare dei munera unum
Argenti, atque auri munera parva venet.
Hoc dicere patres quero dare munera unum,
Annus ut hoc solo munere latus eat.
Aut quia syderea stellatus fronde capillos
De pura Christus Virgine natus erat.
In quo certa omnis ponite vestigia mundus.
Sub cujus nostra est numine firma salus.

(h) Que sea, y deba ser de gran estimacion, y autoridad para los Ministros, y vasallos el tener ocasion de entrar á gozar de la vista de su Rey, dixolo muy bien Casiodoro, *lib. 8. epist. 4. Jure siquidem de*

va en España, en vez, ó imitacion de la adoracion de la sagrada Purpura (i), y de otros modos, y ceremonias de saludar, y venerar á sus Principes, que antiguamente observaban los Romanos, y otras Naciones (k). Saliendo los Ministros mas honrados, y lustrosos con este favor (u), y quedando juntamente el mismo Principe mas gustoso, por haverse agradado de nuevo en vér, y reconocer á los que dignamente promovió para semejantes oficios (m).

II.

---

se benè arbitrabitur æstimatum, qui Regium meretur alloquium, quia dignitas est subjecti, affatus necessitas dominantis; y mejor *en el lib. 10. epist. 13.* ibi: *Certè munus est videre Principem*, & *lib. 12. epist. 8.* ibi: *Quia præmium est vitæ Domino videnti servire, cui nec culpa celari, nec bonum possit abscondi; Militiam vestram transcendit si rerum Domino placere possitis. Nam cui non parent contendimus, magnus provectus est, si mereamini ad ejus placidos ventre compellus. Nam quoties Lete Principi occurritur, efficaciter beneficia postulantur.* & *lib. 5 ep. 22. Festinat enim ad Principem, qui sibi tollon potest videre propitium, nam cuilibet habere nostra colloquia munera credit esse divina.*

(i) De la salutacion, ó adoracion que se hacia á los Emperadores Romanos tocando, ó besando su vestidura Imperial, que era de purpura, hace noble, y repetida mencion el derecho *in l. 5. de domest. & protect. in C. Theodos. l. 6. C. de Advoc. divers. judic. l. 1. C. de Comit. & trib. sthol. l. 4. C. de Comit.* y en otras muchas que citan Brison. Pratcio, Scard. Calino, y otros *de verb. jur. verb. Adorare.* Aunque la *l. 2. C. de fabricens.* mudó la frasis, y en lugar de *Adorare sacram purpuram*, dixo, *Adorare Principis æternitatem*, y la *l. 1. C. de silentiar. Ut tam in adoranda nostra serenitate.* Casiod. *lib. 1. epist. 2.* llamó por esto *adoranda* á la purpura, y encareció mucho el cuidado que se havia de tener en su beneficio. *Adorandi muricis pretiositimam qualitatem*, y hace memoria de esta ceremonia, *lib. 11. epist. 20. & 11. & alibi passim.* Tambien trata de ella Amiano Marcel. *lib. 21. Verùm cùm primitus vitas adoranda purpuræ datam tibi copiam adoptavisti.* Noticia utriusque Imperii *in tit. de Princip. agent. in reb. Qui adorata Principis clementia cum insignibus exibat*, Zonar. *in Justinio. tom. 3.* donde dá á entender, que los que merecian conseguir esta honra se postraban en el suelo, y besaban el pie del Principe; y esto es en rigor lo que significa la palabra *Adorare*, que es *procumbendo venerari*, como lo advierte Laurent. Valla *lib. 5. elegant. cap. 11.* aunque esto no ha sido tan usado, como luego diremos. Y de aqui nació el decir Seneca, *Adorates imbres*, id est populo optatos & salutatos, ut annotat Turneb. *1. advers. cap. 8.* & Petr. Pithœus *lib. 1. cap. 7.*

(k) Quan varias hayan sido, y sean en todos tiempos, y Naciones las formas, y ceremonias de las salutaciones, especialmente quando se entra á hablar á los Reyes, y Principes Soberanos, podrá constar de lo que latamente refiere Speculat. *in tit. de legato §. 1. num. 2.* Lucas de Pena *in l. unica, C. de Comitib. qui Provinc. reg.* Polid. Virgil. *de inventor. rer. lib. 1.* Casan. *in Catalog. glor. mund. 2. part. consider. 6. per tot.* y otros muchos Autores que refiere Stephan. Gratian. *discept. forens. cap. 284. num. 1. 62. & seq.* Pet. Gabr. Vazquez *in opusc. de adorat. lib. 1. cap. 2. & seq.* Adrian. Turneb. *lib. 2. adversar. cap. 11.* & Lælius Bisciola, *lib. 7. horar. subsecivar. cap. 14.* Pero entre las mas antiguas, y comunes es la que aun hoy dia dura, y se usa de hincar la rodilla, y besar la mano del Principe, y hacer primero algun ademan de besar la suya el que hace la salutacion, ó reverencia, como se colige del lugar de Job, *cap. 31. ver. 27.* ibi: *Et osculatus sum manum meam ore meo*; donde juntó muchas cosas el doctisimo P. Juan de Pineda, y D. Sebastian de Covar. *in d. Thesaur. verb. Besar*, Bisciol. *ibi.* donde dice que de aqui pudo tomar la etimologia la palabra, *Adorar. Quasi manum ad os admovere.* A esto miran las palabras de San Geronimo, *Apolog. 1. in Ruffin.* dum inquit: *Qui adorant, solent deosculari manum, & capita submittere: quod Jobus elementis se fecisse negat*: y las de Plinio, *lib. 28. cap. 2.* donde dice, que en la adoracion de las cosas sagradas: *Vetus hic, non apud Romanos modo, sed & apud alias plerasque gentes ritus fuit, ut dextra manu labris admota, & ad osculum relata, capite submisso, corpus dextro versum circumageretur*: *quod in adorationi civili (sic enim vocare licebat) nescio quomodo nuper tandem à nobis simioli receptum est.* Los Reyes Persas daban á besar el pie, como lo dice Brisonio *de Imper. Persar.* Cœl. Rhodigin. *lib. 2. antiq. lect. cap. 31.* Bisciola, *dict. cap. 13. & 14.* y á su imitacion comenzó en Roma á hacer lo mismo Heliogabalo, y Maximino el mozo; pero Alexandro Severo, Maximo el viejo, y otros Emperadores modestos, y mas advertidos nunca lo consintieron, como lo testifica Elio Lamprid. *in Alexand. Ipse adorari se vetuit, cùm jam cœpisset Heliogabalus adorari more Regum Persarum*, Jul. Capitolinus *in Maximin.*: *Nam in salutationibus superbissimus erat; & manum porrigebat; & genua sibi osculari patiebatur, nonnunquam etiam pedes: quod nunquam patres senior Maximus, qui dicebat. Dii prohibeant, ut quisquam ingenuorum pedibus meis osculum figat.* Lo mismo dice Alex. ab Alex. *lib. 2. Gen. cap. 19. & lib. 4. cap. 17. in fine*, notando á Julio Cesar: *Qui Pompeja Pisone agenti gratias, pedem cum osculo aurato osculandum dedisse legitur.* Y asi esta ceremonia de besar el pie solo se ha conservado, ó reservado en el Romano Pontifice, por las causas, y razones que junta Joseph Estephano Valentino en el tratado *de osculat. pedum Pontificis*, y Marco Antonio Mazzarono en el tratado *de tribus Coronis Pontificis, & de osculo pedis*, y aun en ellos la llaman *Tyranica*, y la notan, y reprehenden con palabras bien atrevidas Juan Cuspiniano, y Baptista Fulgosio, *lib. 2. memorab. cap. 1. de primis institution. fol. 60. & lib. 9. cap. 4. de superbia, fol. 329.* á cuyas calumnias satisfacen los dichos Autores.

(l) Que de la vista, acatamiento, ó besamano del Principe, salgan siempre sus Ministros, y Magistrados con nuevo lustre, y esplendor, dixolo elegante, y repetidamente Casiodoro, *lib. 6. var. epist. 23. Exeunt à nobis dignitates reluctantes, quasi à Sole radix* otra letra dice, *quasi à Sole radii, ut in Orbis nostri parte resplendeat custodia justitiæ.* & *lib. 11. epist. 20. Quapropter spectabilitatis honore suffultus inter Trinunos, & Notarios venerandam purpuram adoraturus accede, ut per sacros adspectus Principis, tua subsistat fumitas dignitatis*, & iterum *epist. 32. Inter Domesticos, & Protectores sacram purpuram adoraturus accedat, ut venerandi claritatus adspectibus, nis tavibus excubiis se gaudeat libertum.*

(m) Que tambien los Principes reciban gusto en vér, y reconocer sus Magistrados, son palabras del mismo Casiodoro, *lib. 4. epist. 1. Quia de claritate servientium crescit fama dominorum, Tales enim provehere Principem decet, ut quoties Procerum suum fuerit dignatus aspicere, toties se cognoscat retia judicia habuisse.*

Obras Postumas.

II.

QUE entre los muchos, y graves Consejos que V. M. tiene en esta su Corte, los quales en autoridad, letras, y prudencia de sus Ministros, y en los salarios, y honras que de ordinario reciben de V. M. exceden á quantos hasta hoy se sabe que hayan tenido, ni tengan otros Reyes del mundo, como aun los Escritores estraños lo reconocen (n). Este de las Indias ha conservado siempre el punto, y estimacion que es notorio, desvelandose en el servicio de V. M. y mayor aumento de su Real hacienda (o). Y asi no parece justo quede perjudicada, y menoscabada su autoridad por aventajar la del de Flandres (p) en dia en que los demás salen tan medrados, y ufanos de la Real, y gloriosa presencia de V. M. (q). Ni que con él solo (sin haver causa que le diferencie de los demás de la Corona de España) se intente esta novedad (r), la qual siempre es sospechosa, y

(n) Dexando lo comun, y vulgar de la necesidad que los Reyes tienen de Consejos, y Consejeros, y de la autoridad, y honras que les deben dár, y hacer, de que trata la *l. 5. tit. 1. part. 2. l. 1. tit. 4. lib. 2. Recop.* y han escrito muchos Autores, que yo novisimamente junto, y refiero en mi tratado *de Indiar. jur. lib. 1. cap. 2. num. 1. cum seq.* Es muy conocido, y encarecido por todos lo que aqui se apunta de los Consejos de nuestros Catolicos Reyes de España, de cuya eminencia, y excelencia trata docta, y copiosamente el Licenciado Pedro Fernandez Navarrete, Secretario meritisimo de V. M. *en su discurso politico, cap. 2. & 3.* donde refiere al Cardenal Paleoto *de sacr. Consist. Consil.* el qual alabando el govierno del Señor Rey Don Felipe II. el prudente, Abuelo de V. M. dice, que no podia dexar de ser acertado, porque tenia distribuidos sus negocios, *Pro summa Imperii potentia, & Regnorum amplitudine per varias Senatuum classes, ut nihil sit grave, quod non prius cum selectissimis ordinum viris pro rerum conditione communicandum putet.* Lo mismo encarece Camilo Borrelo *de praestantia Regis Catholici, cap. 68.* donde hace relacion de todos los Consejos de V. M. y en el *num. 1.* entra confessando, que exceden en esto á todos los Principes del mundo, por estas palabras: *Tribunalium conventus Magistratuum justitiam administrantium, plures habet Rex Catholicus, In quo excedit non solum Christiani Orbis, sed totius mundi Principes alios. Et in iis supremi, ac spectatissimi Principes viri existunt, quorum judiciis, ac virtutibus totus orbis posset recto tramite gubernari.* Y en el mismo *cap. num. penult.* dice las honras, y mercedes que suelen hacer á sus Cénsejeros: *Rex autem Catholicus virtuti deditos ad culmina Magistratuum extollit, stipendia liberalissime tribuit, & ob merita aliquorum quandoque stipendia duplicat, ex Regio thesauro, atque erario illa exhibens: facundos aliquos etiam provehit ad Consiliarii Status, ac Bellici gradum. Comites creat alios, Marchiones, Duces, ac Principes, virtutem sic erigendo, ut scientia praditi irremunerati non transeant, aliique dicant virtutibus incumbere, Regique fideli servitii obsequium exhibere, ut iis stimulis, quandoque tumidi ac superbi, alleeti mortales, in hoc mundo suam mercedem habeant quandam, &c.*

(o) Las honras, y premios han de proporcionarse con los meritos, y servicios, *l. Atilius Regulus, D. de donat.* ibi: *Sed Officium Magistri, quadam mercede remuneratum, cap. relatum de testamens.* ibi: *justa servitii merituum, l. & virtutum, C. de statutis, & imaginib.* Y asi pues el Consejo de las Indias ha servido, y merecido tanto, y le ha hallado, y halla siempre tan pronto V. M. para quanto le ha menester, en alivio de sus cuidados, y en socorro de sus necesidades, justo es que sea amparado, y favorecido, *l. justissimos 3. C. de offic. Rect. Provinc.* ibi: *Justissimos, & vigilantissimos Judices publicis acclamationibus collaudandi damus omnibus potestatem, ut honoris eis auctiores proferamus processus.* Cassiod. *2. var. ep. 28. Tribuenda est justis laboribus compensatio praemiorum, quia ex probata militia creditur, quae irremunerata transitur, &c.* cum aliis latè traditis ab Afflict. *in const. Reg. Neapol. rub. 17. n. 1.* & Casan. *in Catalog. glor. mund. part. 11. consider. 20. fol. 265.* Y que el honrar, y no desconsolar á los que sirven bien, sean los principales nervios de la República, fue doctrina de Oldrado, *cons. 104.* y lo prueba, y exorna largamente Oracio Lucio *de privileg. scholast. in praef. num. 4.* y pudo alegar á Casiodor. *lib. 1. epist. 2.* donde dice: *Remuneratio meritorum, justum dominantis profert imperium, apud quem perire nescit, quod quempiam laboraste contigerit &c.*

(p) Que no sea justo desfavorecer á unos por favorecer á otros lo enseñan los refranes vulgares de todas lenguas, y se prueba en el *cap. 1. de reb. Eccles. non alienan.* ibi: *Non licet Episcopo, vel Abbati terram unius Ecclesiae vertere ad aliam quamvis ambae in ejus sint potestate, & in d. l. & virtutum, C. de statu & imagin.* ibi: *Et virtutum praemia tribui merentibus convenit, & aliorum honores aliis damnorum occasionem fieri non oportet.*

(q) Lo que se introduce para favor, y aumento de una persona, ó de una comunidad no ha de obrar efecto contrario, *l. quod favore, C. de legib. l. legat. inutiliter*, cum similib. *de adimend. legat.* Y asi siente mas el Consejo de Indias ver perjudicar su derecho en dia que está señalado para honrar, y favorecer los Consejos, y que espera salir tan ufano de la presencia de V. M. conforme á lo que solia decir Tito Vespasiano, segun refiere Suet. Tranq. y otros Autores: *Non oportere aliquem à conspectu Principis tristem discedere.* Especialmente siendo proprio interés de la gloria de un Principe no desfavorecer á los que ha comenzado á honrar, y aventajar, como lo dice Casiodoro, *lib. 8. epist. 11. Interest nostrae gloriae ut quorum numerum auximus eos propitia divinitate tueamur.*

(r) El intentarse esta precedencia con solo el Consejo de Indias, no haviendo contra él mas razon que

y mal admitida en derecho (s), y no se debe introducir, si no hay apretadas, y urgentes necesidades que la requieran, ó evidentes, y eficaces razones que la persuadan (t).

III.

que contra los otros, dá tambien causa para sentirla mas, porque como el derecho no es otra cosa, *quam ars boni & aqui l. 1. D. de justit. & jure*, pide, y requiere igualdad en todo lo que conforme á él se hubiere de determinar, y asi entiende Revardo la *l. in omnibus, D. de regul. jur. In omnibus maxime tamen in jure aequitas spectanda est*, id est, *aequalitas*. Porque como dixo Ciceron *in Topicis*: *Valent aequitas, quae paribus in causis paria jura desiderat, & in orat. pro Cecinna: Omnibus in causis idem valebit, in quibus perspicitur una atque eadem causa aequitatis*, Y no ha de ser diferente el efecto, donde es igual, ó semejante el derecho, *l. illud, D. ad leg. Aquil. leg. à Titio, D. de verb. obligat. leg. si socer à genero in princip. D. soluto matrimon. leg. de quibus in fine, D. de legib.* cum innumeris aliis, quae congerit Everard. *in Topic. legalib. loco à simili, & loco à pari.* A esto miraba el adagio antiguo, *Idem Accii, quod Titii*, segun siente Agelio *lib. 5. Noct. Attic. cap. 16.* (aunque Erasmo *in Chiliadas* lo entiende de otra manera) Y Lactanc. Firmiano *lib. 5. Divin. institution. cap. 15. Ubi enim non sunt universi partes aequitas non est & excludit inaequalitas ipsa justitiam.* Y en las leyes Divinas tambien se prueba esta desigualdad, y justa illud *Proverb. 20. vers. 10. Pondus & pondus, mensuram & mensuram detestatur Deus.* Como por el contrario es menor el sentimiento, quando la pena, ó la ley se guarda, y executa igualmente con todos juxta illud vulgare, *Solatium est miseris &c.* & Ovidii:

Non ego vel primus patiar, vel talia solus,
Saepe premit magnos ista ruina viros.

(s) Siempre el derecho reusa mucho las novedades, y el alterar lo que de tiempo antiguo se ha entablado, y observado, y asi dice el J. C. Paulo *in l. minime, D. de legib. Minime sunt mutanda, quae interpretationem certam semper habuerunt.* Y los Emperadores Arcadio, y Onorio *in l. testamenta 18. C. de testament.* aconsejan que tengamos la costumbre antigua, y fiemos de ella nuestros aciertos, que asi entiendo yo aquellas palabras: *Mos namque retinendus est fidelissima vetustatis*, porque como dixo Cornelio Gallo: *Exactas varias res nova semper habet*: y ninguna cosa nueva se puede introducir, que no este sugeta á muchos riesgos, é inconvenientes. Por lo qual aconseja Plutarco *in vita Crassi*, y lo refiere Justo Lipsio *contra Dialogist.* que es mejor pasar con las leyes antiguas, aunque parezcan duras, y malas, que andar promulgando otras nuevas. Lo mismo dice Dion Casio *lib. 52.* atribuyendolo á Augusto Cesar. Y es comun Aforismo de todos los Politicos, despues de Cornelio Tacito, *lib. 13. Annal.* como lo advierte Gregor. Paliargo *in las observaciones* que hizo *sobre este Autor, observ. 1211.* y el Coquler en su *Tesoro de Aforism. Polit. lib. 1. cap. 4. pag. 81.* Simancas *de Repub. lib. 4. cap. 10. & seq.* Joan. Botter, *en su razon de estado*, Lælius Zecus *de Principe, lib. 1. cap. 6. num. 10.* el doctissimo P. Juan de Pineda *en sus Comentarios sobre el Ecclesiast. pag. 985.* y otros Autores á cada paso. Y en nuestros derechos se nota *in cap. quia merciat. 12. distinct. cap. consuetudines, de consuetudin. cap. fin.* ubi glos. *de Relig. domib. cap. statut. eod. tit. in 6.* á donde aun en hacer nuevas Iglesias, ó Colegios, en admitir nuevas Religiones, nuevas Reliquias, ó nuevos Santos, se manda que vamos con mucho tiento, y recato: de lo qual tambien trata docta, y cuerdamente el Padre Pedro de Ribadeneira *in vita S. Ignatii de Loola, lib. 2. cap. 17.* y juntando muchas cosas contra las novedades Bald. *in l. 2. de constitutio. Princip.* Joan. Nevizan. (que pone unas palabras notables) *cent. 67. num. 9.* Menoq. refiriendo á otros *cent. 302. num. 16. vol. 4. & cent. 748. num. 47. vol. 8.* y en el *lib. 5. de sus presunciones, praesumpt. 44.* Alciat. *in cod. tract. reg. 2. praesumpt. 80.* Menchaca *de succes. creat. §. 30. num. 312.* Mantua *in Enchiridion rer. singul. cap. 5.* Guillerm. Forner. *in l. derogatur, D. de verb. signif.* Francisc. Bald. *in §. sed naturalia, num. 24. & 25. Institution. de jure naturali*, donde dice: *Periculosa est quidem omnis in Republica mutatio legum. Nam eam sequitur repentina quaedam & inorum & vitae mutatio*: y añade ser muy digno de alabanza el antiguo instituto de los Locrenses, entre los quales nadie podia proponer nuevas leyes, ó nuevos arbitrios en el Senado, sin llevar atado un lazo al cuello, con el qual era luego ahogado, si no pareciese bien la novedad que intentaba.

(t) Por ser las novedades, y mudanzas de las cosas tan llenas de sospechas, y peligros, como se ha dicho, aconsejan las mismas leyes que no se hagan sino quando precisamente parecieren inescusables, ut constat *ex d. l. 2. D. de constitut. Princip.* ubi Ulpian. J. C. inquit: *In rebus novis constituendis, evidens esse utilitas debet, ut recedatur ab eo jure, quod diu aequum visum est*: cuyas palabras parafrasea S. Tomas *in 1. 2. q. 9. art. 1. & 2.* diciendo: *Hoc solum esse debet in mutandis legibus, ut maxima, & evidentissima utilitas ex novo statuto proveniat*: y Mario Salomonio *in comment. ad cand. l. 2. Evidenti* (ait) *quod non verbis adumbrata, sed quod omnibus liquidò palam pareat.* A esto miró nuestra *l. 18. tit. 1. part. 1.* ordenando que no se desaten las leyes, ni se mude lo ya establecido, sino fuese contra la Ley de Dios, ó contra derecho señorio, ó contra gran pro comunal de la tierra, ó contra bondad conocida, é de tal suerte, que la sobejania, y asperidumbre del mal aventaje una gran partida al bien, y util que se pretendia, y podia esperar de la tal observancia. Porque entonces la ley pierde su fuerza, y efectos, y la costumbre vendria á ser corruptela, pues lo uno, y lo otro se endereza al bien público, y éste suele mudarse segun el tiempo, y sus ocasiones, y circunstancias, *authent. de non alienandis, aut permutandis rebus Ecclesiae. §. cum autem, cap. non debet, de consanguinitate, & affinitate.* Y por esto dice con razon Balduinus *ubi supra* ser digna de memoria aquella sentencia de Lucio Valerio *apud Tuum Livium: Ex iis legibus, quae perpetuae utilitatis causa latae sunt, nullam esse abrogandam, nisi quam vel mire coarguit, aut status Reipublicae inutilem facit*: y por el contrario inicua, y perniciosa la antigua ley de los Persas, de que se hace mencion *in histor. Daniel. cap. 6. Ne mutari ullo modo posset ullum edictum, aut lex, quam Rex Persarum condidisset*: porque aunque Symmaco *lib. 10. epist.* dice: *Legge in communes bonum procedentes numquam ocasum pati*: Lo cierto es que tambien en ellas hay su variacion, y mudanza, y tienen sus incrementos, y decrementos, y con el tiempo se suelen enflaquecer, envegecer, y morir, como refiriendo algunos lugares de buenos Autores lo advierte Eranc. Jureto *in notis ad Symmach. lib. 12. epist.* Y yo lo toqué en mi *lib. 1. de crim. parricid. cap. 5.* donde refiero á Tito Livio, y Aulogelio, que tratan gravemente de este argumento, y los versos de Claudiano, que dice:

——— Priscamque renunnt
Canicies leges, emendantisque vetustas,
Accedunque nova.

III.

QUE no se puede, ni debe tener por exceso que el Consejo Real de las Indias sienta, y contradiga esta novedad, y procure defender su autoridad, y preeminencia (u), pues de qualquier Juez ordinario se dice, que está obligado no solo á conservarla, sino á aumentarla (x). Y pocos, ó ningunos puntos se pueden ofrecer mas considerables que los que tocan en honores, y precedencias (y); y asi concede el derecho por su respeto varias acciones, interdictos, y otros

(u) Algunos han sido de parecer que son vanas, é indignas de hombres prudentes, y Christianos estas cuestiones, y competencias en materia de precedencia. Y asi Lactantio Firmiano *lib. 5. divin. institut. cap. 16.* dice, que aquel se sublima mas, que es mas justo; y que la justicia consiste en saberse igualar los grandes con los pequeños, y que merece mas el que no solo se hace igual, sino menor: *Nam profectò in hac seculari vita, quoniam brevia & caduca sunt omnia, & præferunt se alteris homines, & de dignitate contendunt, quæ nihil fœdius, nihil arrogantius, & nihil à sapientiæ ratione remotius est. Rebus enim cœlestibus contraria sunt ista, universa terrena, &c.* Y Nicolao Mamerano sintió lo mismo, diciendo:

Semper Christicolis turpe est contendere honoris.
Causa præfracte per rigidèque nimis.
Hoc docet & verum est, ima nos per dignata Christus,
Utque humiles, mites, semper ubique simus.

á los quales versos se pueden añadir otros que pone Arumeo *ad Auream Bullam discurs. 4. in fine fol. 175.* & *tom. 1. discurs. 2. fol. 4. & 5.* Pero sin embargo de esto vemos que no hay, ni ha havido cosa mas antigua, y usada en el mundo. El *cap. principium de pœnitentia distinct. 2.* dá á entender que tuvieron principio estas diferencias aun entre los Angeles. El *cap. licèt el 2. distinct. 48.* dice que es pasion natural de los hombres anhelar por aventajarse á los otros. La glosa en la *ley decernimus. C. de sacrosanct. Eccles.* muestra, que aun entre los Eclesiásticos es licita esta contienda, y refiere la que huvo entre los Arzobispos de Milan, y de Ravenna. Y fueran vanas tantas definiciones como hay en el derecho, que tratan de estas preeminencias, y todo el titulo *C. ut dignitatum ordo servetur*, si no se tuvieran por licitas, y juridicas. Y asi es mas cierto, que como en ellas falte ambicion, y sobervia, son permitidas en ambos fueros, y que aun pecaria mortalmente quien dexase de defenderlas, como juntando infinitos lugares lo resuelve Casaneo *in Catal. glor. mundi, 1. par. consid. 2. & 9.* Tiraq. *de nobilit. cap. 20. num. 51.* Guetta, *cons. 1. in princip.* Bursato *cons. 343. numer. 1.* Tiberio Decian. *cons. 7. num. 2. & 72. lib. 3.* donde cita, y llama para este proposito texto de Oro el *cap. fin. dist. 89.* ubi dicitur: *Quod dum quilibet servet unum gradum, societas hæc humana in pace conservatur*, Didacus de Valdes. *de dignit. Reg. Hispan. in præfat. num. 22.* late Besoldus *in d. dissert. jurid. polit. de præcedentia, prærogativa, cap. 3. num. 8.* & Menochius omnino videndus *cons. 511. n. 3. lib. 1. & cons. 126. num. 1. lib. 2. & cons. 902. num. 2. lib. 10.* donde concluye, que la defensa de estos derechos es digna de toda alabanza, y que consiste en ella la justicia distributiva, y la conservacion de los ordenes divinos, y naturales: *Nam ii* (inquit) *nihil aliud mihi agere videntur, quàm ut à Deo ordinata, & rectè constabilita tueantur. Ita pariter ii naturam defendunt humanam, quæ (ut auctor est Justin. in auth. de Monach. §. ordinato) neque omne per ordinem inter summas, neque rursus omnes inter novissimos constituit. Jura quoque ii Pontificia, atque Cæsarea observant juste student, quæ ordinem, & dignitatum gradus fore obtinendos statuunt.* De esto se pudieran traer muchos exemplos de todas Historias que ponen los Autores citados, especialmente Besoldo, y Richtero *axiom. hist. 165.* Pero en España los tenemos bastantes, pues en este mismo dia de Pasqua de Navidad dexan de entrar á besar la Real mano de V. M. los Consejos de Hacienda, Portugal, y otros, por decir que no se les ha dado el lugar, y antelacion que pretenden. Burgos, y Toledo pleitearon tan porfiadamente, como es notorio, por la antiguedad, y primer voto de las Cortes: y para componerlas fue necessario dár á Toledo la satisfaccion que parece por el privilegio del Señor Rey Don Pedro, que refiere el D. Eugenio Narbona en su historia de la vida del Arzobispo D. Pedro Tenorio *lib. 1. cap. 19.* conservando á Burgos en la posesion en que estaba, de lo qual tratan mas largamente Garibay *en su compendio historial de España, cap. 23.* Mariana, *lib. 16. de rebus Hispan. cap. 15.* Anton. de Herrer. *par. 2. de la histor. gener. lib. 14. cap. 19.* Georg. Drauthius *in continuat. diterum Canicular.* Sim. Majoli *tom. 5. colloq. 5. vers. Item dudum etiam.* Ambros. Morales *lib. 15. de la Cronica de España, cap. 17.* Otro sentimiento igual, ó mayor tuvo la misma Ciudad, y Reyno de Toledo, quando haviendo los Señores Reyes Católicos Don Fernando, y Doña Isabél conquistando el de Granada, ufanos de esta victoria, le añadieron á sus titulos, y ditados, prefiriendole al de Toledo, como aun hoy se practica. Y sobre esto su Cabildo Seglar, y Eclesiástico les escrivieron unas cartas muy sentidas, y ponderosas, cuyas copias me ha comunicado el docto, y eminente Varon D. Juan Baptista Valenzuela Velazquez, Regente del Supremo Consejo de Italia.

(x) Que qualquier Magistrado debe mirar mucho por el aumento de la dignidad, y autoridad de su Oficio, dixolo por expresas palabras el J. C. Ulpiano *in l. observandum 19. in fine, de offic. Præsid.* ibi: *Ut auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat:* y en la *l. 1. D. de postulan.* ibi: *Suæque dignitatis tuenda & decoris causa:* y la ley de Partida *29. in fin. tit. 5. par. 1. Debe acrecentar la honra de su dignidad con su sabiduria, porque no sea despreciado*, cum aliis quæ late tradit Menoq. *de arbitrar. tas. 280. & 522.* Casan. *d. Catal. in præfat. col. 3. & part. 8. consider. 6.* Jul. Clar. *recept. sent. §. fin. q. 35. n. 26.* Aviles *in cap. Prator. cap. 3. verb. Jurisdiccion*, Avendañ. *de exequend. mandat. 2. par. c. 5. n. 8.* Redin. *de Majest. Princ. fol. 32. n. 134.* & Castillo de Bobadilla *in Polit. lib. 2. cap. 5. num. 32.*

(y) Que las causas, y puntos de honores, y precedencias se tengan, y reputen por de grave perjuicio, y mucha importancia, es doctrina comun de infinitos AA. que refiere Jacob. Puteo *decis. Rotæ 440. lib. 2. & decis. 6. lib. 3.* Seraphin *decis. 22. n. 2. & decis. 81. num. 1.* Hieron. Gonzalez *ad Regul. Cancell. in proœm. §. 4. num. 30.* Stephan. Gratian. *discept. forens tom. 5. cap. 845. num. 1.* Avell. Amatus *cons. 30. num. 12. & 13.* Regens Valenz. *in discurs. suæ præceden. ad finem*, & alii relati *num. 20.* Entre los quales Besoldo *d. num. 3.* dice que Colinio, Almirante de Francia, fue de parecer que bastaba para mover guerra justa á España el haver querido quitar á su Reyno la precedencia.

(z) Para conservar la honra, y precedencia que á uno le pertenece, ó para recuperarla, si de hecho se la huvieren quitado, ó le perturbaren, ó inquietaren en ella, concede el derecho los interdictos posesorios *retinendæ, & recuperandæ*, y dá accion de injuria al despojado, y quiere que sea por todas vias restituido, y amparado con el oficio del Juez, como lo coligen, y tratan comunmente los DD. despues de la Glos. *verb. Attori in §. aliam inst. de bonor. possess.* ubi Joann. Fab. Angel. Platea, Scheidnevimus, Oinothomus, & alii late Jas. *in l. si non sortem, §. libreto, D. de condict. indeb.* text. & ibi Canonistæ, præcipuè Bald. *num. 6.* Felin. & Decius *num. 1. in cap. licet causam de probat.* Philip. Francus *in cap. significante, col. 1. in fine de appellat.* Tiraq. plurimos referens *in d. tract. de Nobilit. cap. 20. num. 58.* Purpurat. Berteng. Ferdinand. & Rebuff. *glos. 1. num. 156. in l. un. C. de sentent. quæ pro eo quod interest.* Idem Purpurat. *cons. 540. num. 19.* Lara de Corduba *in l. si quis à libris in princip. num. 31. de liber. agnoscend.* Casaneus *d. 1. part. consid. 9.* & Joan. Garc. *de expensis & meliration. cap. 8. num. 51.* Besold. *ubi supr. cap. 3. n. 5.* Raigerus *in Thesauro jur. verb. Præcedentia num. 1.*

(*) Esta opinion de que puede qualquiera defender su lugar, dignidad, y preeminencia, ó precedencia por si proprio con mano armada, contra los que de hecho se la pretendieren quitar, ó turbar, fue originalmente de Benedicto de Plumbino, y de Baldo *in l. observare, §. ancè quàm, D. de offic. Proconsul.* Y la sigue, y alaba mucho Gerardo *singul. 1. n. 10.* & latius *singul. 33.* ubi ejus additio, Rebuff. Tiraq. y Lara de Corduba en los lugares citados, Grat. *cons. 298. num. 11. & cons. 110. ex num. 14. ad 25.* Casan. *cons. 58. num. 32. & in d. Catal. glor. mund. consid. 58. part. 1. concl. 29.* Pancirol. *cons. 6. num. 2.* Besoldus *d. cap. 3. num. 8.* Avend. *de exequend. mand. 1. part. cap. 9. num. 15.* Menchaca *controvers. illust. cap. 18. num. 18.* y otros muchos Autores que refiere, llamandola comunmente recibida, Jul. Clar. y su Adicionador Bajardo *§. homicidium, num. 15.* Menoq. *cons. 51. num. 41. lib. 1. & cons. 257. num. 55. lib. 3.* & Petr. Ceneda *in collectan. 96. ad Decretales, & 17. ad Sextum num. fin.* & latissime Farinac. *in prax. crimin. 4. tom. quæst. 125. num. 41. & seqq. & cons. 169. num. 1.* ubi hoc certissimum esse inquit, quando possessio, quæ defenditur, non est turbida, nec controversa, aut ab adversario in dubium revocata. Y yo añado un lugar de Sidonio Apolinar. *lib. 3. epist. 12.* donde refiere, que él por su mano, y autoridad castigó gravemente á unos hombres que estaban derribando, y arando el sepulcro de sus mayores; y que haviendo confesado esto, como exceso, al Juez de su Provincia: *Vir sanctus & justius iracundiæ meæ dedit gloriam, cùm nihil amplius ego venia postularem, pronuncians more majorum reos tantæ temeritatis jure cæsos videri.*

(a) Que pueda qualquier defender licitamente su vida, y hacienda por su propria autoridad, y con mano armada es texto vulgar la *l. ut vim, D. de justit. & jur.* con sus concordantes. y el *cap. olim el 1. de restit. spoliator.* ubi Abbas *num. 5. cap. interfecisti de homicid. lib. 6. Clem. si furiosus, eod. tit.* y la *ley 1. tit. 1. part. 2. l. 2. tit. 8. part. 7.* Y lo prueban largamente los Autores citados en el *num. precedente*, despues de Bart. *in ead. l. ut vim, n. 10.* donde aun dá á entender, que esta defensa se puede hacer, no solo incontinenti, sino ex intervallo, argum. *text. in l. 3. §. cum igitur, & in l. cùm fundus, D. de vi, & vi armata*, como no le haya parado en buscar, y preparar la defensa, ni divertido á otros actos estraños, argum. eorum, quæ tradunt glos. & DD. *in l. 3. §. cum igitur, & in l. cùm fundum 18. D. de vi, & vi armata.* Cerca de lo qual se ha de vér lo que advierte Cujacio, *lib. 5. observ. cap. 18.* Ant. Gomez *in l. 45. Tauri, num. 190.* Andr. Gaill. *de pace publ. lib. 2. cap. 16.* Lazarus Fœnutius *de moment. temp. cap. 11. num. 12.* Sebast. Medices *de fortuit castib. 2. part. quæst. 8. num. 20.* & Farinac. *d. quæst. 125. num. 43.* ubi loquitur de defensione officii, & dignitatis.

(b) Que los puntos que tocan en honra, fama, presuncion, ó prelacion sean de tanto, y aun mayor precio, ó estimacion que la vida es texto expreso la *l. siti quidem, quod met. caus. l. justa D. de manum. vind. l. Julianus 26. D. si quis omis. caus. testam. cap. nolo 12. q. 1. l. 1. tit. 22. part. 4.* glos. singularis *in §. suspectus el 2. verb. Ob culpam, de suspect. tutor.* junctis aliis quæ late adducunt DD. in eisdem juribus, & *in l. ult. C. communia de manumis.* Janus Novellus *in Regula honor & vita*, Alexand. *in l. sed hoc, D. de in jus vocan.* Decius *in l. in alienibus, num. 21. D. de in litem juran.* Alciat. *reg. 3. præsumpt. fin. num. 2.* Mantua *in glossario, cap. 42. pag. 25.* Correas. *lib. 4. miscellan. cap. 2. num. 20.* Præses Covarrub. *1. var. cap. 2. num. 8.* & *in reg. peccatum, 1. part. num. 7.* Alfanus *collectan. 96.* Farinac. *d. num. 42.* Gomez de Mescua *in tract. de potest. in se ipsum, lib. 2. cap. 12. num. 1.* y Craveta *cons. 384. num. 4.* donde prueba que la pérdida de qualquiera de estas cosas se asimila á la muerte, y mas en nuestros terminos Aloisio Riccio *in prax. Ecclesiast. decis. 584.* donde resuelve, que el que por defender su preeminencia matare á otro, no debe ser castigado con pena ordinaria.

(c) Haviendo copia de Juez, ó facil recurso al Superior que debe remediar los agravios, no puede uno vengarse, ni satisfacer por su propria mano, porque seria dár ocasion de mayores tumultos, y escandalos, como lo dixo la *l. non est singulis, D. de regul. jur. Non est singulis facile permittendum, quod publicè per Magistratum fieri potest, ne occasio sit majoris tu-*

otros remedios (z): y muchos graves Autores son de opinion, que los interesados pueden defenderlos con mano armada contra los que de hecho se los pretendieren quitar (*), como lo pudieran hacer en defensa de su vida, ó hacienda (a), por ser las causas de honra mas estimables (b). Aunque esto no me atreveria yo á defenderlo, ni practicarlo quando estuviese presente, ó cercano el Principe, ó Juez superior, á quien se pueda ocurrir por remedio (c); porque en tal caso no

no permiten las leyes que libren los brazos lo que pueden componer, y determinar los derechos (d).

IV.

QUE el Real Consejo de las Indias desde su fundacion, ó institucion está en costumbre de besar la Real mano de V. M. despues del de Castilla, Aragón, Inquisicion, y Italia; y lo mismo se ha observado en las Procesiones, y otros actos públicos que en el discurso de tan largo tiempo se han ofrecido (e), de donde resulta que, justicia mediante, no se le debe ahora interponer, ó anteponer el de Flandres, porque eso sería turbar, y pervertir la orden, y costumbre antigua, la qual en todas cosas obra, y puede mucho en derecho (f): y especialmente en esta materia de lugares, y precedencias es de tanta fuerza, que segun los Autores escriven, y resuelven á cada paso, se debe estar, y pasar por ella regularmente, aun quando se reconociesen algunos absurdos, ó inconvenientes de su observancia (g), y se

tumultus faciendi, y pervertir el intento que tienen todas las Repúblicas bien governadas en la constitucion de los Jueces, y Tribunales, como gravemente lo apuntaron los Empetadores Onorio, y Theodosio *in l. nullus* 14. *C. de Judæis*, ibi: *Cum alioqui etiam si sit aliquis sceleribus implicitus, idcirco tamen judiciorum vigor, jurisque publici tutela videtur in medio constituta, ne quisquam sibi ipsi permittere valeat ultionem.* A que aluden las palabras de Casiodoro, *lib.* 3. *var. epist.* 17. *Jura publica certissima sunt humanæ vitæ solatia, infirmorum auxilia potentum frana, & lib.* 4. *epist.* 10. *Pœdum est inter jura publica privatos editis licentiam dare, nec ad arbitrium proprium judicandi est inconsultus fervor animorum. Hinc est quòd legum reperta est sacra reverentia, ut nihil manu, nihil proprio ageretur impulsu. Quid enim à bellica confusione pax tranquila distabit, si per vim judicia terminentur?* Es elegantisimo el consejo de Paulo de Castro 400. *lib.* 1. al qual refiere, y sigue el Cardenal Tusco *pract. concl. jur. litt. B. concl.* 33. donde dice, que aunque el satisfacerse uno por su propria mano, y autoridad, tuvo principio del derecho de las gentes, que introduxo las guerras; pero despues que huvo Reyes, y Jueces, á quien ocurrir, cesó esto. *Unde solum licebit reverti ad primæva jura naturæ vel gentium quando deficit copia Magistratus l. si quis Curiali C. de Episcop. & Cler. quia parum est, jura fuisse condita si non est qui tueatur, l.* 2. §. *post originem, D. de orig. juris.* Y así en los terminos de que vamos hablando, reprobaron la opinion de Bart. *d. n.* 10. en quanto permite que las partes se puedan satisfacer ex intervallo, Boerius *decis.* 168. *num.* 3. Ferret. *de bello justo & injusto, num.* 128. Medices *d. quæst.* 8. *num.* 51. Cujac. *in tract. l. ut vim, & d. lib.* 5. *observat. cap.* 18. & Farinac. *diff. q.* 125. *num.* 43.

(d) Son palabras del mismo Casiodoro, *lib.* 7. *epist.* 1. *Violentos novera pietas execratur in causa posuit jura sua brachia. Nam cur eligant quærere violenta, qui præsentia probantur habere judicia, & lib.* 3. *epist.* 24. *Res parva non vos ducat ad extrema discrimina. Acquiescite justitiæ quæ mundus lætatur. Cur ad monomachiam recurritis qui venalem judicem non habetis. Quid opus est humini linguæ, si cautam manus agat armata? Aut unde pax esse creditur, si sub civilitate pugnatur?*

(e) Pruebase esta antigua costumbre por lo que se ha visto, y experimentado en tantos casos, y tantos años, y por las plantas, y relaciones de muchas procesiones, juras, y recebimientos de Principes, y otros actos públicos, que se hallan escritas, é impresas por varios Historiadores, á los quales se debe dar credito, *ex text.* ubi DD. *in l.* 1. *D. de officio Quæstor. l. census D. de probationib.* cum latè traditis à Menoq. *cons.* 378. *num.* 8. *vol.* 4. Casan. *in Catal. glor. mund. par.* 10. *cons.* 46. & Mascardus *de probation. conclus.* 105. *n.* 3. *& seqq.*

(f) Quanta sea la fuerza de la costumbre, y observancia antigua en derecho, y que no debemos apartarnos de ella sin graves, y urgentes razones, se colige bastantemente de la *l. minimè, l. cum de consuetudine, D. de legib. l.* 2. *D. de constitution. Princ.* y otras que referimos *supr. num.* 18. *&* 19. y puedese añadir la *l.* 2. §. *Appius, D. de orig. jur.* donde el Jurisconsulto dá por razon del sentimiento que Virginio tuvo para matar á su hija, *Quòd vetustissima juris observatio in persona filiæ sua defecisset*: y alli lo advierte doctamente Anton. Mornacio, y juntando muchas cosas de la fuerza, y efectos de la observancia Doctores *per text. in l.* 3. *C. de ædific. privat.* ibi: *Prætes probatis iis, quæ in oppido frequenter in eodem genere controversiarum servata sunt, causa cognita statuet.* Everard. *in topic. legalib. loc. à solitis vel consuetis*, Josep Ludovic. *concl.* 38. *per totam, & decis. Perusina* 29. *n.* 32. Galganet. *de condit. & demonstrat. 1. part. cap.* 8. *ex num.* 6. Castillo de Bobadill. in Politic. *lib.* 2. *cap.* 7. *ex n.* 7. & *cap.* 10. *num.* 36. Anellus Amatus *cons.* 30. *num.* 9. Reg. Valenz. *cons.* 52. *num.* 45. *& seqq. & cons.* 53. *ex num.* 8. *& cons.* 63. *num.* 126. Petr. Cened. qui plurimos refert *in collectan.* 62. *ad Decretal. num.* 3. Y yo lo trato, y exorno copiosamente en mi Tratado *de Indiarum jure, lib.* 2. *cap.* 24. *ex num.* 84. *& lib.* 3. *cap.* 1. *ex num.* 25.

(g) Que en la materia de antiguedades, y precedencias se deba atender, y seguir precisamente la costumbre, y observancia antigua en los actos antecedentes, es texto expreso el *cap. cùm olim de consuetud.* donde Bald. *notab.* 1. dice: *Quòd consuetudo assignat locum sedendi, & standi, quæ non debet inverti, aut præjudicari*; y lo mismo enseñó el mismo Baldo *in l.*

se llamaría, y reputaría despojo, y agravio lo que contra ella se hiciese, ó mudase (h).

V.

QUE supuesto que la calidad, y preheminencia de los Consejos, y Magistrados, se mira, y regúla por la de los Reynos, y estados que goviernan, y representan (i), de que en cierta manera los mis-

l. observare, §. antequam, D. de offic. Proconf. ubi inquit: *Quòd ratione consuetudinis acquiritur quasi possessio locorum, & præcedentiæ, & quòd in Tuscia in processionibus Minores vadunt ante Prædicatores, quia ita est consuetum. Vadat ergo primus, qui prius ire consueverat.* Esta misma doctrina tuvo la Glosa *in cap.* 2. *verb. Auctoritate, in fin. de offic. Archidiacon. & in cap. penult. vers. Electio, in fine, de offic. leg. lib.* 6. ubi ait: *Consuetudinem esse attendendam in Ecclesia Cathedrali ad judicandum præbendarum.* Siguenla Inocenc. *in cap.* 1. *de offic. Archidiac.* y Boctio *decis.* 155. *& de auctorit. Mag. Cons. num.* 68. Angel. *cons.* 112. *num.* 1. donde asientan por maxima: *Quòd ordo consuetudinis, ac temporis servandus est in dignitatibus, & prælationibus*: y es comun opinion de infinitos Autores antiguos, y modernos, que refiere Tiraquel. *de nobilit. cap.* 20. *num.* 55. Lara de Corduba *in decl. l. si quis à liberis ex num.* 21. Joan. Garcia *cod. tract. glos.* 18. *ex num.* 44. *& in tract. de expens. cap.* 8. *col. penult.* Rota *decis.* 4. *in nobis sub tit. de electâ. num. fin.* Menoch. *cons.* 51. *num.* 49. *& seq. lib.* 2. *& cons.* 126. *num.* 3. *lib.* 2. Navarr. *cons.* 2. *de major. & obedient.* Stephan. Gratian. *disceptat. forens. cap.* 298. *num.* 8. *& cap.* 492. *num.* 9. *& cap.* 467. *num.* 27. Seraphin. *decis.* 264. Fabius de Anna *cons.* 40. *à num.* 1. Marzar. *cent.* 2. *6. num.* 34. Aloisius Riccius *in prax. var. resolut. 2. p. resol.* 554. *n.* 1. *& decis.* 1446. Besoldus *d. c.* 1. Reg. Valenzuel. *in discursu suæ precedent. num.* 43. Goldastus *in Syntagm. lib.* 1. *cap.* 30. & novissime alios referens Felix Contelorius *in quæst. de præcedent. num.* 6. *&* 58. Y muchos de ellos resuelven, ser tan poderosa la costumbre en esta materia, que en virtud de ella el plebeyo puede tener mejor lugar que el Noble, y le suele preceder. Y aun Menoch. *ubi supr. numer.* 52. lo estiende á que pueda ser precedido el Juez. Aunque Panormitano sienre en esto lo contrario *cons.* 21. y dice, que esta no seria costumbre, sino corruptela, al qual sigue Felino *in rubr. de major. & obedient. n.* 4. Henric. de Botis *in tract. de Synod. Episcop. part.* 1. *numer.* 30. Rebuff. *in prax. benef. tit. de Vicar. Epise. n.* 7. & Sarmiento, qui loquitur de Vicario Episcopi, & aliis judicibus, *lib.* 7. *select. cap.* 17. y Aloisio Riccio *in praxi, tit. praxis præcedent. decis.* 578. *&* 579. ubi ait: *Quòd consuetudo contra jus & rationem in materia præcedentiarum pro correctela haberi debet.*

(h) Si en estas causas de precedencia vale tanto la costumbre, como se ha dicho, y segun la opinion de Jacob. Filip. Portio *cons.* 164. *num.* 84. *Prælatio ex quasi possessione judicanda est*, llano queda, que en alterarla se induce despojo, y asi lo dicen todos los Autores citados en el *num.* 23. que conceden para este derecho todos los remedios, é interdictos posesorios, y particularmente Filip. Franco *in cap. significante, col.* 1. *in fin. de appellat.* ubi singulariter inquit: *Quòd pro istis honorabilis, & juribus incorporalibus, seu jurisdictionalibus datur interdictum uti possidetis, ne quis turbetur in sua quasi possessione, vel in sua privilegia, juxta text. notabilem in cap. licet causam, in princip. & in fin. de probat. & facit text. in l. si quis diuturno, & in l. illicuti* 5. *Aristo, D. si servit. vind.* Lo mismo sienre Abbad *in cap. olim ch* 1. *num.* 2. *& 5. de restit. spoliat.* donde dice, que si este despojo le pretendieren hacer Clerigos, y por defenderse los que poseen, se ocasionare alguna pendencia, y heridas: *Non incidunt percussitates tales Clerici in pœnam Canonis, si quis suadente, neque in aliam excommunicationem, quia legitimè factum nullam pœnam meretur*, l. *Gracchus, C. ad leg. Jul. de adult. l. aliud est fraus, D. de verb. signif. l. nemo damnum, & l. sanctimus, C. de pœn.* Y es muy elegante, y en nuestros terminos el consejo de Georgio de Ecclesia 48. *num.* 12. *inter consilia feudalia*, donde resuelve, que quien turba lo asentado, y acostumbrado en lugares, y precedencias presumitur esse impressor, al qual refiere, y sigue juntando otras cosas muy notables en el proposito, el Autor del tratado *de Majoratu Elector. Imperii, lib.* 1. *cap.* 30. *num.* 1. *& seqq.* Y vease lo que añadimos *infr.* §. 9. *num.* 55.

(i) Esta fue doctrina de Baldo *in l. quilibet, C. de Decurion.* donde nota, *Tanto majorem esse officialem, quanto dignior loco præest*, la qual exorna él mismo mas largamente, *cons.* 387. *lib.* 1. Y se puede confirmar con las elegantes palabras del text. *in authent. de defensor. civit.* §. *nos igitur*, ibi: *Quanto enim quilibet præest melioribus, tanto major ipse & honestior est*; y de la Glosa *in authent. constitutio, quæ de dignitat.* §. *Generaliter, verb. Et nobiliores, collat.* 6. donde dice: *Nota, nobilitari patrem per filium; magistrum per scholarem; & præsidem per subjectos.* Y siguenla Abbad *cons.* 21. *Visto dubio, lib.* 1. Casan. *in Catal. glor. mund. 4. p. consid.* 51. *vers. Octavo, & 5. consid.* 17. *& 5.* 12. *consid.* 56. *& seqq.* Menoch. *cons.* 51. *n.* 11. *lib.* 1. *& cons.* 126. *n.* 15. *lib.* 2. *& cons.* 902. *n.* 16. *lib.* 10. Marzar. *cent.* 2. 6. *n.* 64. Menchac. *lib.* 1. *controvers. illustr. in præfat. num.* 127. Stephan. Gratian. 3. *p. disceptation. forens. cap.* 390. *n.* 19. *& 1. tom. capit.* 111. *num.* 74. ubi latissime probat, *Quòd majoritas jurisdictionis arguit majoritatem dignitatis, & præheminentiæ*, & Peregrin. *cons.* 1. *num.* 19. *& 33.* donde resuelve: *Quòd qui dignitatem majorem habet, est præferendus, & quòd dignior est, qui in specie jurisdictionem majorem habet.* Y lo mismo se guarda, y practica entre los Embaxadores: conviene á saber, que sean mas, ó menos honrados, y preferidos, segun el lugar, y estado de los Principes, ó Provincias, cuyas veces tienen, y á quien representan, ut colligitur *ex cap. præcipimus, distinct.* 91. ibi: *Tunc enim sicut illius locum tenens honorabitur*; y lo notan, y prosiguen Romanus *singul.* 302. Martin. Laudens. *in tract. de leg. Princip. quæst.* 27. Lucas de Penna *in rubr. C. de legation.* Bertrand. *cons.* 73. *incip. Legatus, lib.* 2. Joann. de Montaigne *in tract. de auctorit. Magn. Consil. numer.* 118. Marzard. *d. cons.* 26. *num.* 10. Valdes *de dignitat. Regn. Hisp. cap.* 3. *&* 4. & Valenzuela *in suo discursu, num.* 26. Y esto es muy conforme á razon, pues como notan algunos de los Autores citados, por la propria regla se mide la precedencia entre los Reyes, y Principes, nimirum, que el mas poderoso, y de mayores, y mejores Reynos, y vasallos, se prefiera á los otros, ex celebri doctrina Baldi *in l.* 1. *D. de offic. Præf. Prat. & in l. sed & si milites, D. de excus. tut.* & aliorum quos refert Casan. *d. consid.* 17. & Alvar. Pelag. *de planct. Eccles. art.* 62. *conclus.* 6. A los quales se puede añadir lo que Yo apunto *in d. nov tract. de Indiar. jure, lib.* 1. *cap.* 16. *num.* 45. *& seqq.* Donde pruebo con evidencia, que segun esto se debe hoy el mejor lugar á V.M. entre todos los Reyes del mun-

mismos Magistrados son llamados *Príncipes*, y *Señores* (k); parece fuera de duda, que el de las Indias deba preferir al de Flandres, pues tiene á su cargo no solo el govierno de un Condado, ó Reyno, sino el de un Imperio, que abraza en sí tantos Reynos, y tan ricas, y poderosas Provincias (l): O por mejor decir, de una Monarquía la mas estendida, y dilatada que se ha conocido en el mundo (m), pues comprehende en efec-

dó, como en efecto lo vienen á confesar Joann. Bolog. *cons. 1. num. 209.* Pet. Lindemberg. *rer. Europ. memorab. lib. 2.* Marzar. *d. cons. 26.* Fulvius Pacian, *de probation. lib. 2. cap. 35. & 38.* Simon. Majol. *in dieb. Canicul. 4. tom. colloq. 1. ex pag. 324.* y otros muchos que refiere Menchaca *in d. præfat. controversiar. illustr.* Valdes *ubi supr. & cap. 12. num. 7.* el Doctisim. Consejero Gregorio Lopez Madera en su tratado *de las excelencias de la Monarq. de España, per tot.* Camil. Borrel. *de præstant. Reg. Catbol. cap. 47. & seqq. & capit. 45. num. 8.* donde dice, que asi lo confesó la Reyna de Inglaterra, Hieron. Zevallos *in tract. de las fuerzas, 1. part. glos. 18. num. 2.* y aun no se atreve á negarlo Casaneo *dist. 5. part. consider. 27. & 37.* aunque hace las partes de Francia, y novisimamente Christophor. Besoldo *in dissertatione Juridico-politica de præcedentia & sessionis prærogativa, cap. 2. pag. 133. & seqq.* donde se rie de que Inglaterra quiera competir con España, y viene á concluir, que aunque el Reynó de Francia, quando antiguamente se solia oponer en este punto de la precedencia al de Castilla, y Leon, tenia probables razones para vencerle. Pero hoy, haviendose mudado tanto las cosas, y unidose tantos Reynos, y Estados en el de España, es llano que debe cesar la contienda: *Facto* (inquit) *mutato, & jus mutari debet, & habito præsentis temporis respectu, pondus argumentorum Hispani prævalere omnino videtur. Et quidem in ejusmodi casibus respiciendum esse præsens tempus*, Bartol. *& alii tradunt in l. ex facto, in princip. D. de vulgar. & pupil. Namque in omnibus anteponendi sunt Majores, l. nobiliores, C. de commerc. & mercat. Hispanum autem Gallo majorem esse, manifestum satis videtur, &c.* Con lo qual podriamos responder á lo que en contrario, favoreciendo las partes de Francia, fundandose solo en la antigua costumbre, trae Carolo de Grasal. *lib. 1. Regal. Franc. cap. 1.* y Onufrio Panvino, y su Adicionador Joann. Anton. Petramellario *in vita Papæ Pii IV.* Papirio Masonio *in ead. vita*, Petr. Justin. Ventto *lib. 15. histor. Venetæ*, Joann. Baptist. Adrian. *lib. 18. histor. sui tempor.* Natalis Gomes. *lib. 14. histor. in fine*, Joann. Bodin. *lib. 1. de Republ. cap. 9. num. 141. & seqq.* Petr. Matthæus *in historia Henrici IV. Regis, lib. 1. narrat. 2. n. 8. fol. 41.* Paul. Matth. Uvehinero *in Metamorph. Reruinpubl. cap. 7. fol. 89.* Anton. Coler. *in disput. de jure Imper. German. sect. 66.* Georg. Drauthio *in continuat. dier. Canicular. Majoli tom. 5. colloq. 5.* Anton. de Herrer. *in histor. gener. part. 1. lib. 10. cap. 5.* Cavitellio *in Annal. Cremonentibus anno 1564.* Theodor. Gothofredo *in tract. De la Preseance des Roys de France sur les Roys de Espaigne, cap. 1. & 3.* Menoch. *cons. 126. num. 5.* Goldastus *in Seniore, lib. 1. cap. 10. num. 6. & seqq.* & Michael Mauclerus *de Monarchia, part. 3. lib. 2.*

(k) Que el Presidente, ó Magistrado de una Provincia, ó República se pueda llamar *Señor de ella*, es doctrina expresa de Bartolo *in l. 1. in fine, D. de juridict. omn. judic.* donde dice: *Quòd qui habet jurisdictionem in territorio potest appellari Dominus territorii.* Y puedese probar por la *l. & idcò 8. D. de officio Procons. l. Præses provinciæ 4. D. de offic. Præsid.* ibi: *Præses Provinciæ majus imperium in ea Provincia habet omnibus post Principem*: melior text. *in l. quadontem 17. §. si civitatis, D. de excus. tutor.* ibi: *Si Civitatis Princeps, id est Magistratus, & in l. item oportet 21. §. si præfectorium, D. de tutor. & curat. dat. ab iis*, donde dice el Jurisconsulto: *Si præfectorium hominem in legatione existentem Romanus Princeps dederit tutorem, dimittetur*: y Dionisio Gothofredo expone con mucha razon en sus notas: *Romanus Princeps, id est qui Romæ præest Magistratui.*

(l) Los muchos, y grandes Reynos, Islas, y Provincias de Tierra-firme, que se comprehenden en el Imperio de las Indias Occidentales, refieren, y casi no pueden acabar de contar los Autores que Yo alego en mi tratado *de Indiarum jure, lib. 1. cap. 4. ex numer. 51. & cap. 6. & seqq. & cap. 16. num. 51.* donde prosigo, y descrivo su geografia, y propriedades en comun, y en particular con la mayor distincion, y claridad que me fue posible, valiendome de lo que en esto trabajaron Abraham Ortelio *in Theat. magnitab. 5.* ubi *de America in communi, & tabulis seqq. ubi de ejus partibus specialiter agit*, Antonio de Herrera *en sus descripciones, y tablas de las Provincias de las Indias, que están despues de la decada 4.* Juan Botero *en sus relaciones universales, 1. part. volumine 2. & 3. ex pagin. 347. ad 446.* Tomas Porcacho *en su Insulario, lib. 3.* Juan Magino *en sus tablas Cosmograficas, 2. part. tab. 34. ex pag. 279. ad 292.* Didac. Valdes *de dignitat. Reg. Hispan. cap. 12.* Camil. Borrel. *de præstant. Reg. Catbol. cap. 43. & cap. 46. num. 217.* Gregor. Lopez Madera *en su Monarquia de España, cap. 16.* Maluenda *de Anti-Christo, lib. 3. cap. 44. & 45.* Acosta *de natura Novi-Orbis, cap. 6.* Petrus Opmeerus *in suo opere Chronographico, pag. 437. & 461.* Fr. Alonso Fernandez *en su historia de nuestros tiempos, libr. 1. per totum*, Fr. Juan de Torquemada *en su Monarquia Indiana, lib. 1. cap. 6.* Anton. Posevino, qui alios refert, *in Apparatu, pag. 52. & 53.* Rodrigo Zamorano *en su Repertorio, lib. 1. cap. 46.* y otros que refiero en los lugares citados, á los quales añado á Jacobo Maynoldo *en su tratado de titulis Philip. Regis, fol. 37.* donde dice, que es imposible contarlos, y que por eso V. M. solo se contenta con intitularse REY DE LAS INDIAS, ISLAS, Y TIERRA-FIRME DEL MAR OCEANO: *Cum autem* (inquit) *multa maximaque Regna contineant, Majestas vestra tribus dumtaxat Regnorum titulis omnia complectitur, quando nimis esset laboris illa omnia Regna numerando percontere.*

(m) El Imperio, ó Monarquia de España, mediante la accesion de las Indias Occidentales, es el mayor, y mas dilatado que se ha conocido en el mundo, como Yo tambien lo pruebo latisimamente *in d. meo tract. de Ind. jure, lib. 1. cap. 10. num. 42. cum multis seqq.* refiriendo los Autores, asi nuestros, como estrangeros, que tratan de esto, y mostrando que es mucho mayor que el de los Chinas, y mas de veinte partes mas que el de los Romanos, con haver sido este el mas dilatado de quantos le precedieron y de quien Virgilio puso por terminos el Cielo, y el mar, quando dixo:

Imperium Oceano, famam qui terminet astris.

quien mas veces afirma, y repite esto, es Tom. Bocio

efecto otro mundo (n), muchas veces mayor que el que antes se havia descubierto, y poblado en Europa, Africa, y Asia (o), mediante el qual se puede hoy dár por todo el Orbe una vuelta en contorno, sin salir nunca de los terminos del feliz, y augusto Imperio de V. M. (p).

VI.

cio *lib. 8. de sign. Eccles. Dei, cap. 1. pag. 292. & cap. 7. ex pag. 325. & de ruinis gent. lib. 8. cap. 5. & robore belli, cap. 4. pag. 272.* y en el *lib. 21. de signis. cap. 7. pag. 226.* dice estas palabras: *Tantum terrarum possidet, quantum nullus unquam Rex ab Orbe condito legitur possedisse; ita ut totam tellurem, Oceanumque totum Imperio suo ab Ortu ad Occasum, & ab extremis fere finibus Aquilonis, usque ad Austri propè supremas oras circumdet, & coerceat*: en el mismo *lib. cap. 23. pag 139.* escrive, aun con mayor encarecimiento: *Nullum unquam Regnum, vel Imperium tam longè, latèque sua confinia protulit ut Hispanicum. Dionysius Halicarnæus initio historiarum suarum probat, Imperium Roman. fuisse omnium, quæ exiterunt amplissimum. Nunc verò Hispanicum majus est illo, quoad spatia terrarum, vigiuti, aut pluribus etiam partibus, ut quivis metiri poterit*; despues en el *lib. Imperia pendere à virtutibus, cap. 4. ad finem*, tratando del mismo Imperio de España, vuelve á decir: *Hoc omnia superat amplitudine terrarum, quæcumque unquam fuerunt ab Orbe condito. Etusque incredibile incrementum est ab anno 1492. in quo Christophorus Columbus Indias detexit.* No lo encarece menos Christoph. Besoldo *d. dissertat. Jurid. Politica de præced. & session. prærog. pag. 134.* pues afirma, que quien dexados los Reynos, y Estados que en Europa posee V. M. mirarè á lo que tiene en ambas Indias: *Inveniet ipsius imperium non solùm longius latiusque sese porrigere, quam aliorum Principum qui nunc sunt: sed etiam omnium aliorum, qui ab origine mundi unquam fuerunt.* Juan Bodin. Francés *en sus libros de Republica*, con ser tan poco afecto á las cosas de España, dice, que su Monarquia es dier veces mayor que la del gran Turco: y Jacobo Marchancio Flameuco *en su historia, y descripcion de Flandres, lib. 1. pag. 170.* refiriendo á Bodino confiesa lo mismo, y que de verla tan dilatada, y poderosa, *cæteri Reges obtupescunt, terrarum Turcicæ potentiæ dimensionem decedentem: cùm hinc in Europa, octodecim Regnocies antecedentem: cùm hinc in Europa, octodecim Regnocies antecedentem: cùm hinc in Europa, octodecim Regnorum, olim distinctorum & tot Ducatuum, Comitatuum, aliarumque ingentium ditionum accumulatam possessionem: illinc Indiarum, Novique Orbis Monarchiam perpendamus.*

(n) En mi tratado *de Indiarum jure, lib. 1. cap. 4. per totum*, pruebo, que es impropio el nombre de INDIAS, que se dá comunmente á estas Regiones Occidentales, que comenzó á descubrir Colon, y mas impropio hurtado, é injusto el que usurpó Americo Vespucio, de quien se llamaron AMERICA, y otros que les dán diferentes Autores, y me conformo con los que las llaman NUEVO MUNDO, NOVUS ORBIS: porque realmente ningun nombre les quadra mejor, pues contienen otro Emisferio mayor que el que antes se conocia, y de Naciones en trage, ritos, y costumbres tan diferentes, en que se hallaron otros temples, otras estrellas, otros mares, otros arboles, plantas, y legumbres, y otros animales, como muy bien lo advierte Abraham Ortelio *in Theat. mag. tab. 1. & 5. & in Thesauro Geograph. verb. Atlantis insulæ*, y otros muchos Autores que refiero, *d. cap. 4. num. 32.* Y si á Escandinavia, Isla de Alemania ácia el Norte, y á Trapobana, ó Sumatra ácia el Oriente, quando se descubrieron las llamaron *terra Mundi*, como lo refiere Plinio *lib. 4. capit. 11. & lib. 6. capit. 22.* & alii relati ab Ortelio *in ead. Thes. verb. Basilia*, bien se dexa entender, con quánta mas razon merecen este nombre las Indias.

Obras Posthumas.

(o) Que el Nuevo Orbe solo, sea en latitud, y longitud mucho mayor que el antiguo, cuyas partes hasta entonces conocidas, se llamaron EUROPA, AFRICA, Y ASIA, y es cosa sentada entre los Cosmografos, ut constat ex Gerardo Mercat. *in suis tabulis univers. in princip.* Joan. Boter. *in relation. 1. part. vol. 2. lib. 1. pag. mihi 348.* y de otros infinitos que Yo alego, *dist. cap. 5. num. 52. & seqq. & cap. 6. ex num. 6.* Y son dignas de particular nota las palabras de Simon Mayolo *in dieb. Canicular. 1. tom. colloq. 10. pag. 326.* ubi ait: *Europam si comparetur, cum reliquo Orbe antea cognito, exiguum ejus angulum esse, comparatione autem habita ad hunc Novum postea repertum nihil esse videri posse.* Lo mismo dice el Padre Josef Acosta, *lib. 1. de natura Novi Orbis, cap. 6. Meritò nobis, quæ hactenus certa fide comperta sunt, satis esse debent, ut Orbis terrarum portionem, universa Europa, atque Asia & Africa non minorem ex altera hac parte tacere intelligamus: & terramque Mundi Polum aquè ibi & terras, & mare vindicare, quod antiquis aut negare, aut dubitare impune licuit.* Y Tomás Bocio *lib. 6. de sign. Eccles. cap. 7. vers. Sed ne videamur*, por estas palabras: *Has Regiones Antipodum recentèr detectas, contintere dimidium totius Orbis terrarum, & omnium rerum, quas Deus hominibus fecit fabricatus.* Y es llana la cuenta, porque toda la redondez de la tierra tiene, segun dicen los Geografos 6300. leguas Castellanas, y esta parte que llaman *America*, y lo demás que tocó al descubrimiento de los Señores Reyes Católicos, tiene las 5900. de ellas. Y contando por grados de elevacion, son por todos 360. y tocan á estas Indias 180.

(p) Esta advertencia, de que despues de haverse descubierto las Indias se puede dár una vuelta á todo el mundo, caminando, ó navegando siempre por tierras, y mares de V. M. fue de Juan Botero *en sus relaciones universales, part. 2. lib. 2.* y tambien la hallo en Camilo Borrel. *de præstant. Reg. Catbol. cap. 46. numer. 217.* Tom. Bocio *de signif. Eccles. Dei, lib. 8. cap. 2. & 7. & de ruinis gent. lib. 8. cap. 5. & de robori belli, capit. 4. pag. 272.* Bobad. *in Polit. lib. 1. cap. 5. num. 2.* Camil. Gallin. *de verb. signif. lib. 10. cap. 35. num. 18.* Didac. Valdes *de dignit. Reg. Hispan. cap. 12.* y de otros que Yo refiero, *d. lib. 1. de Indiar. jure, cap. 16. num. 51.* Y el mismo Tom. Bocio *lib. 9. signo 37. can 11. pag. 376.* hace otra consideracion mas pia, conviene á saber, que mediante el dicho descubrimiento, se halla en todo el mundo á todas horas, quien rece, y alabe á Dios, y celebre Misa, supuesto que donde en una parte de él amanece, y se canta la Prima, en otra anochece, ó es hora de Tercia, ó de Sexta, Nona, Visperas, ó Maytines, y se vá cantando, y celebrando Misas, y los demás Divinos Oficios, que la Iglesia tiene señalados. Por lo qual se dixo con razon de aquella Nave Victoria, que fue la primera que dió vuelta al mundo:

Oceanum retexans Navis Victoria totum
Hispanum Imperium claudit utroque Polo.

y el docto Coronista de V. M. Maestro Gil Gonzalez Davila, en su proemio al libro de las Grandezas de Madrid, advierte muy bien que aquel encarecimiento de Ovidio, 1. *Fastor.*

Jupiter arce sua cùm totum spectat in Orbem,
Nihil nisi Romanum, quod tueatur, habet.

VI.

QUE si la nobleza, y estimacion de un Reyno, se suele asimismo medir, ó ponderar por el provecho, frutos, y riquezas que de él se sacan (q); y al mas noble, ó mas rico, y abundante, se le debe mejor, y mas preheminente lugar, como lo dispone el derecho (r), no hay Provincia en el mundo, que pueda en esta parte competir con las

se ha de trocar, y aplicar con mayor verdad á la Monarquía de V. M. diciendo:

Cùm Deus ex alto totum prospectet in Orbem,
Vix nisi Iberiacum, quod tueatur, habet.

y Yo *d. cap. 16.* junto otros muchos títulos, y razones para mostrar, y fundar la gloria que se debe al Reyno de España por este descubrimiento, y conversion de las Indias, y la incomparable Magestad, y grandeza que ha conseguido con tan grande accesion, y alabanza, pues desde la creacion del mundo no se ha hecho cosa mayor, ni mas importante, como por expresas, y graves palabras lo afirma Alan. Copo *dialog. 6. cap. 34. pag. 943.* y el doctísimo, y elegantísimo Fr. Luis de Leon *in comment. supr. Abdiam, pagin. 662.* diciendo que: *Quamvis superioris ævi omnes historias evolvamus, tamen non reperturos non esse aliquid, quod vel magis tit, vel magis præter omnium opinionem, & expectationem acciderit, quàm id, quod Patrum nostrorum ætate accidit, cùm novus, & hoc Romano non minor, sed latior forte, atque major Orbis ab Hispanis, vastissimo navigato Oceano, repertus est, alias enim terras esse præter eas, quas colebamus, nemo putabat, & si suspicaretur aliquis tamen incusi eas, & frequentari ab hominibus posse, nemo credebat.* Y no lo encarece menos Juan Voertusio *in Phœnice Augusta, pag. 21.* dum inquit: *Occidentem porro, Mexicumque, & auri divites Antipodum tot insulas, quas fausta fœlicique velificatione, monstrorum domitrix Hispania reclusit, Orbis totius celeberrimi scriptores aut inundante voluere vocis eloquio, aut immortali Musarum cantu illustrabunt.* Y no es necesario alegar mas testigos de esta verdad, que á los mismos Escritores de Flandres, los quales siempre que trataron de las hazañas del invicto Señor Emperador CARLOS V. MAXIM. visabuelo de V. M. pusieron esta en primer lugar, como se colige de los versos que á su imagen compuso Miguel Altsingero *en el Pentaple Regnorum mundi, pag. 53.* ibi:

Indos, atque Libes, Antipodesque domo.

& in *Genealogia Principum Austriæ, pag. 82.*

Carolus excelsis haud ulli imitabilis auris:
Quem Gallica toties vinum expavere phalanges,
Quem non Herculea potuere avertere pila,
Quin Abylam Calpenque ultrà posteraret hortem.
Cujus adhuc populos natus commercia liberis,
Quos Tartesiaco Tagus alluit aurifer alveo,
Et Durius, Batisque rigant. Magnoque Philippo
Surgit uterque polus, sub utroque jacentia Phœbo
Littora, quoque Orbis circumdatur amphitrite.
Cum Magellanis, quem dives America tollit,
Ac Regem opposito venerantur poplite, pricis
Non visi Antipodes, Sinæque, & fuscus sapem.

y Alano Copo *dict. dial. 9. cap. 34. pag. 492.* dice, que en las exequias funerales, que en Bruselas se hicieron al mismo Señor Emperador, se puso este por el primero, y mas glorioso trofeo; sus palabras son: *Quare inter reliqua illa clarissima, atque ornatissima Caroli trophæa, quæ in honoratissimis illis Bruxellensibus exequiis memoriæ ejus posita sunt, meritò primum locum illud obtinuit quòd Novum Orbi nostro Orbem patefecerit, exteris gentibus Christiano nomini additis, & multis Regnis Provinciisque auctio Romano Imperio, &c.* Lo mismo dice Jacobo Marcancio *en su historia, y descripcion de Flandres, lib. 3. pag. 326.* his verbis: *Regna Cuicana, Mexicana, Peruvia in Indiis Occidentalibus, auspiciis avi ejus Ferdinandi, per Christophorum Colonem, Americumque Vespusium Italos primum compertis, opera Corsesii, & Pizarri Hispanorum Christo, ibique subjugavit.*

(q) Para la estimacion, y precedencia de Reyes, y Reynos, ha sido, y debe ser siempre muy considerable su poder, y riqueza, como lo advierte Baldo *in l. 1. D. de offic. Præf. Prætor. l. 1. & 2. de alba scribendo,* ubi Albericus, y otros Autores que cité en el *num. 33.* y particularmente Juan Bologneto *cons. 1. num. 209. in fine*, y Camilo Borrelo *de præst. Reg. Cathol. cap. 45. per totum*, donde por este título (quando faltáran otros) dicen, que V. M. (á quien Dios guarde) es el mayor Rey del mundo: de lo qual Yo tambien trato algo, *dicto lib. 1. de Indiarum jure, cap. 16. num. 42. & seqq.* donde alego á Petrarca *lib. 3. Africæ*, el qual introduce á Escion Africano, que alaba, y prefiere entre otros Reyes, á Syfax el de Numidia por este respeto:

=Nomen fortasse Syphacis
Auditi, cunctos illum præcedere Reges.
Fama refert opibus: nec avorum sanguine quisquam
Altior incedit, populis, vel ubere Regno.

(r) Que los mas nobles, mas ricos, y poderosos deban ser preferidos, es comun resolucion de todos quantos tratan la materia de precedencias, despues de la glosa *in §. aliam, verbo Altiori, instit. de hon. posses.* ibi: *Hinc trahe, quòd dignores altiori loco sedere debent, & est altior, qui proximior domino est, &c.* la qual siguen Angelo, Fabro, y otros Escrivientes en el mismo lugar, Abbas *cons. 21.* Menoch. *cons. 51.* Tiber. Decian. *respons. 21. lib. 1.* y otros muchos Autores que junta Tiraq. *de nobilit. cap. 20. & cap. 3.* donde trata de la nobleza, y precedencia que se adquiere por las riquezas, Casan. *in Catal. glor. mund. 1. part. contid. 12. & 18.* Otalora *de nobil. lib. 5. cap. fin. num. 15.* Joann. Garcia *in tod. tract. glos. 18. num. 44. usque ad finem*, Mastrillus *de Magistrat. lib. 5. cap. 2. num. fin.* donde tratando de la precedencia entre los Consejos, dice: *Quòd majus Consilium præcedere debet*, y puedese considerar la *l. nobiliores 3. C. de commerciis*; donde los Emperadores señalando tres modos que parece hay de adquirir mayoría, y nobleza, ponen este de las riquezas: *Nobiliores natalibus, & honorum luce conspicuos, & patrimonio ditiores, &c.* Et idem videtur ostendere *text. in l. 2. tit. 21. part. 2.* ubi Gregor. Lup. & Alber. *in l. Imperatores, D. de Decurion.* ubi dicit: *Divitiæ nobilitare*, & Bald. *in cap. super eo el 2. per text. ibi de*

las Indias (s), pues por lo que en todo él se confiesa, y experimenta, sus riquezas le sustentan (t). Se han traido dellas mas de mil y seiscientos millones de oro, y plata. Solo el cerro de Potosí ha dado desde el año de 1545. mas de trescientos en lo registrado, sin los inestimables tesoros, y gruesas partidas de perlas, y piedras preciosas, grana, añir, y otros frutos raros, y provechosos, que se han traido, y traen cada dia de diferentes Provincias (u). De que la de Flandres puede, y debiera ser el mejor, y mas reconocido testigo, pues debe á los socorros que se le han

de testibus, ubi inquit: *Eum satis esse nobilem, qui dives est.*

(s) De la gran riqueza, fertilidad, y apacibilidad de casi todas las Provincias de las Indias, junto Yo muchas cosas, *dict. lib. 1. de Ind. jure, cap. 7. per tot.* Y baste por encarecimiento, que como allí digo, Colon quando las descubrió, pensó que havia hallado el Paraiso Terrenal. Y no faltan Autores que le constituyen en ellas, como consta de lo que escrive Francisco Lopez de Gomara *en su historia, lib. 1.* Martin Delrio *en sus adag. sacros 1. tom. adag. 789. pag. 378.* y Antonio de Herrera *en su historia general de las Indias, decad. 1. lib. 3. cap. 12. pag. 106.* aunque esto no se puede afirmar sin temeridad, como lo advierte Delrio *ubi supr.* y el P. Josef de Acosta *en su historia natural, y moral de las Indias, lib. 2. cap. 14.* Pero el mismo Acosta confiesa *en el lib. 3. cap. 4.* que generalmente aventajan á todo lo descubierto, y lo proprio dicen Herrer. *dict. decad. 1. lib. 1. cap. 5. pag. 11.* Fray Gregorio Garcia *en su libro del origen de los Indios, desde la plana 161. hasta la 172.* y Simon Mayolo *in dieb. Canicul. 1. tom. colloq. 10. pag. 264.* Y aunque Juan Botero *en sus relaciones universales, 1. part. vel. 2. lib. 2. cap. 4. & 6.* parece que dá (en esto de la fertilidad, y copia de los frutos) ventaja á las Provincias de Europa. Y Fray Juan de la Puente *en su Conveniencia de las Monarquias, lib. 3. cap. 11. & 30.* prefiere las de nuestra España. Estos mismos Autores confiesan, que considerado el tiempo presente en que yá las Indias, de mas de sus proprios frutos, y ganados, tienen los nuestros, que se dan, y crian en ellas con tanta abundancia, es mucho mayor su grosedad, y fertilidad, en variedad, y copia de semillas, legumbres, arboles frutales, ganados, animales, rios caudalosos, salinas, pescados, carnes, y cazas, y todo lo demás necessario para la vida humana, aun quando tratáramos de sus minerales de oro, y plata, y otros metales, y pesquerias de perlas, en que tanto exceden á las demás Provincias del mundo. De todo lo qual escriven particular, y copiosamente, y aun con increibles encarecimientos, Petr. Martyr de Angleria *en sus decadas del Nuevo Orbe*, Gonzalo Fernandez de Oviedo *in summa rerum Indic. cap. 79. & 81. y en la historia lib. 9. cap. 16. & lib. 11. cap. 1.* Aloysio Cadamusto, y otros, cuyas obras se contienen en el libro que se intitula: *Relationis Novi Orbis*, Acosta *d. lib. 1. & 4.* Pedro Mexia *en su Silva de varia leccion 5. part. cap. 26. & 27.* Torquemada *en su Monarquia Indiana, lib. 14. cap. 36.* con los siguientes, Garcilaso Inga *en sus Comentarios Reales, lib. 8. desde el cap. 9. hasta el 25. & lib. 9. desde el cap. 16. hasta el cap. 30.* y Simon Mayolo *colloq. 19.* donde trata de los metales, y *colloq. 20. & 21.* donde trata de las yervas, y plantas.

(t) Que no solo estos Reynos de España, sino casi los mas del mundo se sustenten hoy con lo que recogen de las riquezas de las Indias, es cosa tan notoria, como experimentada, y novisimamente lo trata, representando el daño de las que nos llevan las Naciones estrañas, y proponiendo medios para escusarle, el docto Jurisconsulto Alonso Carranza en el libro que acaba de imprimir, intitulado, *Ajustamiento de mercedes, 3. part. cap. 4.* donde dice, que despues que se descubrieron las Indias, han salido de España mas de mil y quinientos millones, sin volver á ella, ni una minima parte; cosa digna de lastima, y que solo ha podido caber en nuestro descuido.

(u) De la inmensa riqueza, que se havia sacado del cerro del Potosí, desde el año de 1545. en que se descubrió, y comenzó á labrar, hasta el de 1585. hace un capitulo particular el Padre Josef de Acosta *en el libro 4. de su historia natural, y moral de Ind. cap. 7.* y dice, que de solo lo quintado eran ciento y once millones, porque de lo demás no se podia tener cuenta, ni noticia, aunque era en mucha mayor cantidad. Despues acá es tanto lo que se ha sacado, que se entiende pasa de trecientos millones: por manera, que contando sobre esto lo que han rendido otras minas de oro, y plata del Perú, Nueva España, y Nuevo Reyno de Granada, y las perlas, esmeraldas, turquesas, grana, añir, clavo, especias, y otros frutos, y cosas de gran precio, y provecho, que se han traido de aquellas, y de otras Provincias de las Indias, fuera de lo mucho que se ha quedado, y consumido en ellas, tengo por cierto que no se alarga el Coronista Gil Gonzalez Dávila *en su Teatro de Madrid, pagin. 472.* quando dice, que serán mas de mil y quinientos millones. Simon Mayolo en el *colloq. 11. de fluvili in fine*, y en el *colloq. 19. de metallis, pag. 598. & seqq.* cuenta de algunos rios, y tierras de las Indias, donde se pesca el oro con redes, y se hallan pepitas tan grandes como huevos de gallinas, y algunas de peso de mas de tres mil Castellanos, y encarece sus riquezas de suerte, que no duda que hayan sido, y sean mas ricas estas Indias, que todo quanto tuvo, y juntó el Imperio Romano, en cuyas grandezas se dilata con espanto Justo Lipsio *de admiranda magnitudine Romani Imperii, lib. 2. per totum.* Laurencio Surio *en sus Comentarios ann. 1558.* referido por Mayolo *ubi supra*, dice, que al Señor Emperador Carlos V. porque derogasse una de las que llamaron *nuevas leyes*, le servian los de las Indias con veinte y un millones de oro, y que otros tantos ofreció otro Embaxador al Señor Rey Don Felipe II. y añade, que en su tiempo se havian traido de las Indias á España: *Septem decades millionum auri, totidemque ex margaritis, gemmis, unionibus, ac reliquis lapidibus, rebusque pretiosioribus Novi Orbis, præter aliam summam, quæ annis quadraginta, in ipso Orbe Novo subigendo & muniendo in militi & præfectos Cæsaris consumpta est, quod ferè videtur incredibile, & priscæ Romanæ potentiæ etiam inauditum.* Allí refiere, que Atahualpa havia prometido á Don Francisco Pizarro por su rescate setenta millones, y que los acabára de juntar brevemente sino le matáran. Y de estas mismas riquezas de las Indias escribe tambien otras cosas muy dignas de notar Juan Zuingero *en su Theat. vitæ humanæ, col. 1079. & 1970.* De donde se echará de vér, quan vana es la malicia de Euphoro en su libro *de Iconib. anim. diversarum nationum*, á quien re-

han hecho, mediante las riquezas de las Indias (x), lo que hoy se conserva en aquellos Estados, y el proprio ser con que ahora quiere formar esta competencia (y).

VII.

QUE la mejor, y mas cierta piedra del toque de las calidades, y precedencias, suele tambien ser la comun opinion, y estimacion de los hombres (z). Y si quilatamos en ella esta de que se trata, es llano que vendrá á quedar superior el Imperio de las Indias, y por el consiguiente su Consejo, á los Estados, y Consejo de Flandres; pues nadie ignora quánto mas estimado, embidiado, y

---

refiere Pet. Canonherio *en sus Aforismos morales, pag.* 438. el qual motéja á los Españoles, de que encarecemos mucho estas riquezas de las Indias por acreditarnos, sus palabras son estas: *Equidem dignissimum laude putem, quod Hispani ita magna hominum penuria vastum tamen, & dissipatum Imperium, ruorum civium Colonii aut præsidia tenet; tuique avarii famam opulentiæ Indicæ nomine, & ingentibus prædicè verbis cauta, & industria fraude nutrientant.*

(x) Poca necesidad hay de probar, ó encarecer (si bien mucha de lamentar, y sentir) las grandes riquezas, y tesoros que España ha gastado, y consumido en defender, y sustentar los Estados, y guerras de Flandres, y en conservar la Fé, y Religion Catolica que se iba estragando, y aun acabando en ellos, pues á todos consta lo que en esto ha pasado, y lo dicen quantos Autores han escrito de aquellos Paises, como se verá en las historias de Jacobo Meyero, y Jacobo Marcancio, el qual, como maravillado de ellas, las llama *inexhaustas* en un verso de la elegia, ó dedicatoria que hace al Señor Rey D. Felipe II.

Cujus inexhaustas Dii tueantur opes.

y lo mismo dicen D. Bernardino de Mendoza, Antonio de Herrera, Luis de Cabrera, Illescas, Suerio, y otros que escriven de estas guerras en sus historias. Y tampoco recibe duda, que estos gastos por la mayor parte se hayan hecho con lo que se ha traido de las Indias, pues casi todo se traslada luego á aquellas Provincias, y asi lo nota entre otros Francisco Guiciardino *en su descripcion de los Paises baxos*, por estas palabras: *Di Spagna ci si conducono innumerabili sorte di mercantie, gioie, & perle di diverse qualità: & pregi che gli Spagnuoli dalle loro Indie Occidentali del Perù dette America, & Nuovo Mondo vi apportano: le quali gioie & perle che di la vengono, sono grandi, & belle, ma non di quella perfetione che sano le Orientali, Conducono gran quantita d' oro, & d' argento puro, so do & forgiato, che medesimamente in maggior parte da quei Nuovo & felice Monde trasportano: tirminente il color cbermisi detto da loro Coccinniglia, &c.*

(y) Hacese esta ponderacion, porque es ordinario sentirse mas las heridas que se nos hacen con nuestras proprias armas, juxta illud vulgatum Ovidii:

Heu patior telis vulnera facta meis.

y las ocasiones de pena, ó de pérdida, que provienen del mismo beneficio que hicimos á los que despues, no le reconociendo, nos son contrarios. Esto significó aquel sabido Apologo de Esopo, del viejo que calentó en el seno la vivora que halló en el camino medio muerta de frio, y despues se quexaba en vano, mordido de ella; de donde tomó Erasmo el adagio *Colubrum in sinu fovere*, y refiere á Gabrias Poeta, que ciñó la fabula en estos versos:

Sinu fovebat quidam agricola viperam
Gelu rigentem, at hæc calorem ut senserat,
Ferit foventem, moxque perimit vulnere.
Ingrati ad hunc beneficiis tradunt modum.

y no es menos elegante para el proprio intento el Emblema 64. de Alciato, cuyo titulo es: *In eum, qui sibi ipsi damnum apparat*, y dice asi:

Capra lupum non spontè meo nunc ubere lacto,
Quod malè pastoris provida cura jubet,
Crevérit ille sinui mea me post ubera pascet:
Improbitas nullo flectitur obsequio.

en el qual lugar el Brocense, y Claudio Minoes juntaron otras cosas á este proposito, y yo añado lo de Diogenes, de quien cuenta Laercio en su vida, que viendo á un mancebo que por juzgarse lozano, y de buen talle, despreciaba á su padre, á quien por la edad faltaban los brios: *Non te pudet* (inquit) *eum despicere per quem habeas, vel hoc ipsum in quo tibi places*: Valerio Maximo, *lib. 9. cap. 5. de improbè dictis & factis*, nota por suma impiedad, é ingratitud en Cayo Taranio, y Villio Annal, que fueron causa de la muerte de sus padres. Y Minoes *ubi supr.* le glosa diciendo estas palabras, que vienen á ser las mismas de que yo uso: *Quid verò exterabilius esse potest, quàm iis vitam adimere, aut etiam quodam torquere pacto, qui nobis vivendi causas suggessere, dederuntque operam, ut quod simus, essemus.*

(z) El Jurisconsulto Ulpiano en la *l. Athletas 4. in princip. D. de iis, qui notantur infam.* trata si los Athletas, ó Luchadores deven ser tenidos por infames? y resuelve que no, quando lo hacen por exercitarse, y para esto no dá mas razon, de que *generaliter ita omnes opinantur.* De donde sacaron los DD. que en duda nos havemos de ir con lo que comun, y vulgarmente se entiende, y práctica en el pueblo. Cerca de lo qual se pudieran referir muchas, y singulares doctrinas, que para comprobacion, é ilustracion de deste Brocardico junta Anton. Corseto *in singulari, verb. Opinio*, y Everardo *in locis communib. loco ab opinione vulgi.* Pero en terminos de precedencia, es notable la de Baldo, *cons. 387. num. 1. vers. Item illa lib. 1.* donde dice: *Item illa est major dignitas quæ pro magno beneficio datur, & quam generaliter homines existimant esse majorem, ut D. de infamib. l. Athletas, §. 1.* La qual sigue, y traslada Boe-

y apetecido sea de todas Naciones (*), y que qualquiera á quien se diera opcion, ó eleccion entre estos dictados, ó entre las Presidencias de sus Consejos, escogiera el de las Indias; y asi este cargo le confiere tambien V. M. por mayor beneficio (a).

VIII.

QUE considerada asimismo la antiguedad de estos dos Consejos, que es otro de los puntos por donde suelen regularse las precedencias (b), vence tambien con muchas ventajas el de las Indias; pues el de Flandres en la forma que hoy tiene, se ha creado de nuevo. Y aunque antes que el Sr. Archiduque Alberto fuese á governar aquellos Estados, solia haver en esta Corte un Presidente, y un Secretario, por

---

Boerio, *decis. 286. num. 8.* y Stephan. Grac. *1. tom. discept. forens. cap. 111. num. 74.* Y puédese añadir otra doctrina del mismo Baldo *in l. 21. circa fin. C. de rescind. vendit.* donde hablando en materia de estimacion de precios, dice: *Quid estimatio rerum immobilium melius probatur per vicinos & populares, quam per altos quia præsumuntur scire, & quod ipsi dicunt, præsumitur justum pretium*: para lo qual alega la *l. semper in stipulationibus, D. de reg. jur.* y la *l. 22 verb. Incolentium, D. de fluminib.* ubi probatur, *Quod status, seu qualitas alicujus rei, est regulanda secundùm communem opinionem, præsumitur enim res se sic habere, ut vulgus opinatur.* Y para saber si una cosa es mas principal que otra, ó accesoria de ella, se ha de estár en duda á la reputacion, y comun nominacion del vulgo, como singularmente lo dixo la Glosa *in Clement. per litteras de probation.* & ibi eam notante Butr. Joan. de Imola, & Petr. de Ancarrano, & idem Ancarran. *in cap. accessorium, de regul. jur. in 6. col. 2.* quos refert, & sequitur Everard. *ubi supr.*

(*) La grande estimacion que todas las Naciones hacen de las Indias, y lo que envidian, y encarecen su Monarquia, queda bastantemente probado por lo que se dixo en el *num. 35.* cum multis seqq. Y asi dice Jacob. Marcantio *in hist. Flandr. pag. 330. Quòd cæteri Reges obstupescunt* de ver tan poderoso, y dilatado el Imperio de España, con la accesion de las Indias. Y Camilo Borrelo *de præstant. Reg. Cathol. cap. 45. num. 8.* refiere que la Reina Isabél de Inglaterra confesó publicamente en un Parlamento que tuvo en su Reino, que el Señor Rey Don Felipe II. era por este el mayor, y mas rico, y poderoso Principe de los que tenia el mundo. Y solo he hallado un Autor que menosprecie el descubrimiento de las Indias, y diga mal dél, y que fuera mejor que no se huvieran descubierto, que es Trajano Bocalino *en sus Ragualios, ó Avisos del Parnaso, cent. 2. cap. 90.* Pero sus razones, y fundamentos son de tan poca sustancia, que no es necesario responder aqui á ellos, fuera de que lo hago en mi *libro 1. de Indiarum jure, cap. 18. num. 97. & seqq.*

(a) Muy notorio es que las Indias, su Presidencia, y Consejo han estado, y están en mayor opinion, y estimacion que el de Flandres, y que qualquiera aceptará de mejor gana aquel cargo, y que V. M. quando le provee, le da por mayor beneficio, y merced. Unde sumus in terminis doctrinæ Baldi *d. cons. 111. num. 1.* donde dice: *Quòd gradus excellentiam ostendit, counerudo, & æstimatio communis, l. honor, §. 1. D. de muner. & honor & quòd illa est major dignitas quæ pro magno beneficio datur, & quam generaliter homines existimant esse majorem, ut D. de infamib. l. Athletas, §. 1. D. de iis, qui notantur infam.* ibi: *Et Athletas veri. 1. D. de iis, qui notantur infam.* ibi: *Et sanè locus iste à Principe habet non pro modico beneficio dari*, & sequitur Boer. *d. decis. 286. num. 8.* y que los que tienen mayor prerogativa de honor, deban gozar de mayor autoridad, y preeminencia, es decision expresa del *cap. 1. in fin. de offic. legat. lib. 6.* y tratalo largamente Juan de Montaign. *de auctoritat. Magn. Consilii num. 159.*

(b) Esta es una de las mas ordinarias conclusiones en materia de precedencias, que el mas antiguo Senado, ó Senador, cæteris páribus, haya de ser preferido. Y dexado lo vulgar de la regla: *Qui prior est tempore, potior est jure*; dondeDino, Ancarrano, y Pedro Pequio juntaron muchas cosas. Hablando en los proprios terminos de Magistrados, y Dignidades, lo dixo la *l. 1. C. ut dignit. ordo servetur, l. unicuique, C. de prox sacro. scrin.* ibi: *Ut nemini penitus liceat, cùm sit posterior tempore, locum præcedentis ambire, l. 1. C. de Consulib.* ibi: *Quis enim in uno eodemque genere dignitatis prior esse deberet, nisi qui prior meruit dignitatem.* Donde Juan de Platea *num. 2.* nota *Quòd in dignitatibus duplex ordo reperitur, unus prioritatis temporis, & alius majoritatis honoris.* Lo mismo se prueba *in l. 1. & 2.* ubi Lucas de Pena, *num. 3. C. de Præf. Prætor. l. ult. C. de tyron. l. 1. D. de alho verbend. cap. 1. & cap. constituimus, de major. & obed. cap. statuimus 61. dist. cap. Episcoporum 74. dist. cap. fin. 75. dist. cap. Episcopi 17. dist.* ubi Turrecremata, y en otros muchos lugares de derecho, y buenos Autores que refiere Casaneo *in Catal. glor. mund. part. 4. consid. 76. part. 11. consid. 17. & part. 12. consid. 99.* Tiraquel. *de primogen. in præf. num. 33. & seqq.* donde prueba ser esto fundado en derecho divino, natural, y positivo, Bursato *cons. 228. & cons. 141. num. 5. lib. 4.* Ruino *cons. 19. num. 1. lib. 1.* Fabio de Ana, *cons. 42. num. 2.* Ancharranus *cons. 27.* Romanus *cons. 458. num. 14.* Parisio *cons. 12. num. 81. lib. 4.* Mirzario *cons. 26. num. 12.* Menoq. *cons. 51. num. 39.* Rolandus *cons. 47. num. 70. lib. 1.* Craveta *cons. 489. num. 1.* Cæphalo *cons. 615. num. 22.* Camill. Larata *cons. 2.* Stephan. Gratian *discept. forens. tom. 1. cap. 593. num. 29.* Christ. Besold. *dissert jurid. Politica del præcedent. & session. prærogat. cap. 3. num. 2. & seqq. pag. 147.* Porcius *cons. 70. num. 18. & cons. 167. num. 51.* Decianus *cons. 21. num. 60. lib. 1.* Simon Pistor. *cons. 18. num. 3. inter cons. Modest. Pistor.* Vincen. de Franchis *decis. 144. num. 2.* Schrader. *de feudis, part. 10. sect. 9. num. 54.* Rosental. *in eod. tract. 4. part. cap. 6. concl. 39. num. 9.* & Felix Contelorius *de præced. num. 2.* Y la razon de esto es, que siempre lo mas antiguo tuvo, y deve tener mas veneracion, estimacion, y prerogativas conforme á derecho, ut tradit Aristot. *lib. 10. Metaph. cap. 2. l. semper 5.*

D.

por cuya mano pasaban las consultas, y despachos de los oficios, y cargos, y demás cosas concernientes al govierno de ellos, en quanto á la paz. Las de guerra siempre se governaron, y proveyeron por el Consejo de Estado, como hoy se hace; y el tal Presidente, y Secretario no tenian titulo, ni forma de Consejo, ni se traían, ni hoy traen ante ellos las apelaciones, ó suplicaciones de las causas, y pleytos de los dichos Estados: ni se hallará exemplar firme, y seguro de que en ningun tiempo, ni ocasion, concurriendo con el Real Consejo de las Indias le precediesen; y asi mucho menos le han de preceder al presente, pues no puede este nuevo Consejo de Flandres, quando se lleve el negocio por todo rigor, pretender mayor autoridad, ó precedencia en perjuicio de tercero, que la que tuvo el antiguo, en cuyo lugar se subroga (c).

IX.

QUE quando sin perjuicio de la verdad se concediera que huvó antiguamente Consejo de Flandres, y que precedió al de las Indias; supuesto que este Consejo cesó, ó se extinguió del todo por tantos años, y que hoy se funda, y erige de nuevo, y con nuevas ordenes, y formas en su despacho, se ha de tener, y juzgar por tal (d), entrando en el lugar que hallare desocupado

D. de jure immunit. ibi: *Semper in Civitate nostra secretius venerabilis fuit &c. l. si ita fuerit*, ibi: *Qui natu maximus*, *D. de reb. dubiis*, & late Cassaneus *in dict. Catalog. part. 4. consid. 23.* Tiraq. *de nobilit. cap. 19. & de jure primogen. in præfat. à num. 75.* Porcius *dict. cons. 67. num. 64.* Feder. Scotus *cons. 28. num. 19. & seqq.* Camill. Borrel. *de præst. Reg. Cathol. cap. 4. n. 3. & cap. 68. num. 5.* Gregor. Lop. Madera *de las excelencias de la Monarquia de España, cap. 3. in princip.* Marc. Mantua *in Enchirid. ver. singul. cap. 208.* Y de esto ha escrito ultimamente un copioso Tratado un Autor Aleman, llamado *Goldasto*, que se intitula: *Senior, sive de Seniore, lib. 1. per totum*, præcipuè *cap. 2. p. 16. & 17.*

(c) Dexando lo vulgar, de que subrogatus sapit naturam ejus in cujus locum subrogatur, de quo est text. & ibi DD. *in l. si eum 10. §. qui injuriarum, D. si quis caution.* cum late traditis ab Everard. *loco 93.* Carel. Corra *in memorab. juris, verb. Subrogatum*, & Claudio Prato *Gnarum general. jur. lib. 6. tit. 9. cap. 2.* Y estrechandonos á solo doctrinas de precominencias, en ellas es llano, que quando un Consejo, ó una Dignidad se erige de nuevo, ó se suscita la que solia haver, y cesó por algun acontecimiento, solo puede pretender el lugar, y preeminencias que tuvo, ó que tienen otras sus semejantes, ut probat text. expressus *in cap. cum olim 6. de consuetud.* ubi glos. *verb. In sessionibus*, & *verb. Præjudicium*, & alii DD. communiter, & *in l. 1. C. de Metropol. Bersæ*, ubi glos. *verb. Tyro*, Bart. & Odofred. *ibid.* & Jacob. Rebuff. *num. 8.* Platea *num. 1. in fin.* & latissime Lucas de Pena *num. 12. & 13.* Y aun la subrogacion obra solo en quanto á las calidades que se tenian por proprias, y naturales de aquel Magistrado, non vero in iis, quæ aliunde & per privilegium, como bien advierte Everard. *ubi sup.* Jacob. Philip. Porcius *cons. 167. num. ult.* Menoq. *de arbitr. lib. 1. q. 54. num. 34.* Hotom. *in controvers. patre & nep. cap. 9. tract. de injura-*

tu Elect. Imp. lib. 3. cap. 6. num. 7.

(d) Que quando una cosa se quita, ó extingue del todo, aunque despues se vuelve á erigir, ó poner como antes estaba, se haya de tener, y juzgar por nueva es doctrina expresa del J. C. Paulo *in l. inter stipulantem 83. §. sacram, vers. Sed hæc*, ibi: *Et navis si hoc mente recidita est, ut in alium usum tabulæ destinarentur: licèt mutato consilio reficiatur tamen & pristinæ priori navi, & hæc alia dicenda est, l. si quis ædes 30. D. de servit. urban.* Ibi: *Confusa, sublataque servitus est, & si rursus vendere velit, nominatim nova servitus imponenda est, l. qui rei 98. §. aream, D. de solution.* donde el mismo J. C. Paulo, poniendo el proprio exemplo de la nave, y del hombre, que haviendo comenzado á ser libre, despues por algun acontecimiento volvió á ser esclavo, de que havia tratado *in dict. §. aream*, concluye: *Aita enim videtur esse posterior navis, sicut ille alius homo est. l. servitus legatus 27. in fin. De adimend. legat.* ibi: *Nam & si rursus in servitutem ceciderit, non tamen legatum ejus resuscitabitur, novus enim videtur homo esse.* Y en materia de precedencias, es maravilloso texto el de Ulpiano *in l. 2. D. de Decurionibus*, donde dice, que si á un Decurion le desterran, aunque sea por tiempo limitado, pierde por el mismo caso el oficio; y que por el consiguiente, aunque despues sea restituido, no entrará en la antiguedad que tenia, dando por razon de esto: *Nam hic velut novus in ordinem venit.* De que trata tambien el texto, y los Doctores *in l. 1. C. de his qui in exilium.* Dueñas *reg. 345.* Mar. Mantua *ling. 201.* & Crayeta *cons. 293. num. 10.* y en terminos mas apretados Baldo *cons. 366. num. 1. lib. 3.* ubi resolvit: *Quòd dicitur novum, quod per confirmationem fuit innovatum*, y Alexandro *cons. 14. num. 5. & seqq. lib. 5.* donde resuelve: *Quòd feudum antiquum si omnino extinguitur, ut quia confiscatur, & de novo conceditur, dicitur novum, & quod generaliter idem judicamus de restaurante id, quod pe-*

do (e), sin quitar á nadie el que por derecho, y antigua costumbre tuviere adquirido; porque eso no se presume que lo quiere, y ordena V.M. (f) ni lo dicta la razon, la qual se govierna de ordinario en estas materias por la posesion, y costumbre (g), y pide que sean preferidos, y

penitus erat extinctum, quod judicamus de eo, qui de novo fuit. En el qual lugar la Adicion, ó Apostilla pone otros concordantes, y el Cardenal Tusco *pract. conclus. lit. N. conclus. 128.* Y que asimismo se haya de tener, y juzgar por nuevo lo antiguo, en que se dán, ó añaden nuevas ordenes, y formas en cosas considerables, es doctrina expresa de los Doctores, per text. *in l. jus civile D. de just. & jure*, ibi: *Jus civile est, quòd neque in totum à naturali, vel gentium recedit, neque per omnia si servit, itaque cùm aliquid additum, vel detractum juri communi, jus proprium, id est civile efficimus.* Y asi dixo alli Bartolo notablemente, *num. 1. Quòd quando aliquid additur, vel detrahitur libello circa substantialia, dicitur novus libellus*, al qual sigue Paulo de Castro *ibid. num. 4.* & Alexand. *num. 16.* Angel. *num. 2.* Jas. *num. 5. in l. 2. §. si quis simpliciter, D. de verb. obligat.* DD. *in l. edita, C. de edendo*, Bertachinus *in repert. verb. Libellus novus.* Y es muy digna de ponderar otra doctrina de Angelo *in l. sciat debitorus, num. 1. D. tod. tit. de verbor. oblig.* donde dice: *Quòd quando primæ dispositioni aliquid adjungitur, ita quòd una dispositio sit, tunc non dicetur nova dispositio; sed ubi ex illa adjunctione nova dispositio fit, vel propter specificationem novæ personæ, vel singularem expressionem novæ rei, tunc nihil dicitur additum, sed nova dispositio contracta.* Y el Cardenal Tusco *lit. V. conclus. 23.* refiriendo á Baldo, y otros Autores, dice: *Quòd vectigal novum dicitur, quod numquam fuit impositum, vel cessavit cauta, & iterum suscitatur.*

(e) Que el Senado, ó Senador nuevamente formado, ó restituido no ha de quitar á otro su lugar, sino tomar el postrero, ó aguardar á que vaque, si es el numero limitado, es decision llana de la *d. l. 2. D. de Decurionib.* ibi: *Sed & si numerus ordinis plenus sit, expectare eum oportet, donec alius vacet*: de que hizo mencion la glosa *in l. quid ergo 13. §. pœna gravior, verb. Contrahit, in fin. D. de iis, qui notan. infam.* ubi Fulgos. *num. 26. cad. glos. in l. falli 13. §. ordine, D. de falsis, verb. Dignitatem & verb. Recuperare in fine, D. de verb. Tu ergo*, & prosequitur late Auctor tractatus *de restit. spoliat. fol. 10. & fol. 14. num. 14.* & novissimè Felix Contelorius *in d. tract. de precedent. ex num. 38. ad 42.* Donde pone otros casos muy parecidos al nuestro, de algunas Religiones, y Comunidades que havian cesado en Roma, y despues se volvieron á instaurar con nuevas reformas por los Sumos Pontifices.

(f) Vulgares son las leyes que enseñan, que nunca se presume que el Principe quiere quitar, ó perjudicar el derecho de tercero, ut in *l. 2. §. neque privilegio, & §. si quis à Principe, D. ne quid in loco publ.* & *§. si quis à Principe, D. ne quid in loco publ. ritè, & §. si quis à Principe, D. ne quid in loco publ. ritè, & §. si quis à Principe, D. ne quid in loco publ. ritè, & §

y aventajados los que han servido, y están sirviendo actualmente (h), y que el Consejo, y Consejeros que tienen mas grave, é importante ocupacion, y mas ordinarias consultas, y correspondencias con V. M. (como es llano las tiene el de las Indias) tengan tambien mas honrado, y preeminente lugar (i).

X.

QUE si se considera el tiempo en que las Indias, y los Estados de Flandres se unieron, agregaron, ó incorporaron en la Corona de Castilla, y Leon, y desde él se pretende, y regula su antiguedad, como vemos que se practica en otros Consejos (k): es tambien superior en esta parte el Real de las Indias; pues consta con evidencia, que primero comenzaron los Señores Reyes de España á tener el Imperio de las Indias que el Condado de Flandres: porque

to, que mandó guardar, y conservar á los que acudieron á él sus antiguos derechos, y costumbres en lo tocante á la precedencia, como lo refiere Alfonso Burgense en el tratado *de stationib.* Drautio *in continuat. diet. Canicular. tom. 5. colleg. 5.* y se halla escrito en el fin del mismo Concilio por estas palabras: *Declarat tamen Sancta Synodus ex loco assignato Oratoribus, tam Ecclesiasticis quam Secularibus in eundo, incedendo, aut quibuscumque aliis actibus, nullum cuiquam eorum factum fuisse praejudicium; sed omnia illorum, Imperatoris, Regum, Reipublicarum, ac Principum suorum jura, & praerogativas illaesas, & salvas esse in eodemque statu permanere prout ante praetos Concilium reperiebatur.* Y que esta clausula se acostumbre poner generalmente en el Recurso, ó Disolucion de las Cortes Imperiales, y de otras qualesquier semejantes juntas que se hacen, lo advirtió el Autor del dicho Tratado *de Majoratu Elect. Imperii, d. l. 1. cap. 30. num. 7. pag. 113.* & Simon Pistor. *cons. 51.* Porque en duda se ha de estár, y presumir por el que posee, *l. 76.* & ibi glos. *de rei vendicat.* Wesemb. *in paratit. de acquiren. poss. num. 7.* Mascard. *conci. 1194. vol. 3.* y en los terminos de precedencia Menoq. *de arbitrar. casu 48. num. 12. & 34.* Rudofin. *de Ducib. Ital. num. 252.* & Besoldus *d. cap. 3. num. 1.*

(h) Los que han servido, y están sirviendo actualmente tienen tambien derecho de ser preferidos (cæteris paribus) á los que entran á servir de nuevo, y se les haria agravio si esto no se atendiese, como expresamente lo dispusieron los Emperadores *in l. 2. C. ut dignit. ordo servetur*, por estas palabras: *Omnes privatæ dignitates hoc ordine servire agnoscantur, ut primo loco habeantur, qui in actu positi illustres peregerint administrationes; secundò veniant vacantes;* y en la *l. fin. C. de Decurionib.* ibi: *In ipso tamen actu;* y lo enseñó notablemente la glosa *in l. ex agent. 4. verb. Posteriores, C. de Princip. agent. in rebus*, ibi: *Sed illa intelligitur secundùm istam, ut qui est in actu, semper præferatur honorariis ejusdem vel alterius dignitatis;* y lo mismo dixo *in l. 1. C. de proxim. sacror. scrin.* y lo prueba, y prosigue largamente Boer. *de auct. Mag. Consil. num. 144.* Platea *in d. l. 2. C. ut dignitat. ord. serv. num. 2. vers. Nota ex hoc*, y Menchaca *in præf. controvers. illust. n. 126. & 127.* & conducit *l. unicuique 7. C. de prox. sacror. scrin.* ibi: *Scilicet ut nemini liceat, cùm sit posterior tempore, locum præcedentis ambire: miri fortè ab eo, qui tempore vincitur, laborum comparatione superetur.*

(i) Entre otras máximas ciertas, y generales en materia de precedencias, es tambien muy conocida la que aqui se apunta; conviene á saber, que los Magistrados que tienen mayor, y mas importante administracion, sean, y deban ser preferidos, y mas estimados, en tanto grado, que aun quando al de menor orden le está encargada mayor administracion, se juzga por de mayor dignidad. Esta fue doctrina de la glosa *in cap. statuimus, verb. Consueta, de major. & obedien.* la qual siguen alli los Doctores comunmente, y Tarrecremata *in cap. fin. 16. distinct. ante num. 1. vers. Tamen fallit*, Ostiens. *in sum. de major & obedien. §. 1. circa finem*, Rotæ *decis. 4. de elect. in novis*, Decius *cons. 161. ante finem*, y otros muchos que refiere, y sigue Estefano Graciano *discept. forens. 1. part. cap. 112. num. 76.* & Cardin. Tuschus *verb. Dignitas, conclus. 419.* y lo mismo se dice, y considera en el Magistrado, que por razon de su oficio viene á tener mas ordinarias consultas, y correspondencias con su Principe, como lo coligen comunmente los doctores, *argument. text. in l. 1. C. de præpos. labor.* ibi: *Quos nostri lateris decus illustrat*, del qual en nuestros terminos hizo mencion Felino *in rub. de major. & obed. n. 4.* y Bald. *in rubr. D. de offic. Procons.* infiriendo de aqui: *Quòd dignior est Cardinalis, qui assistit Papæ in Curia, quàm qui extra Curiam.* Y no se puede pasar en silencio el lugar de Casiodor. *lib. 7. form. 20.* donde dice que aquel Magistrado se tiene, y debe tener por mas eminente, y agradable á su Rey, que en mas cosas le suele, ó puede servir: sus palabras son estas: *Ad gradum dignitatis tuæ credimus pertinere, si competentia tibi videamur injungere. Quia tantò quis gravior redditur, quantò parendi cautas ampliùs suscepisse monstratur,* & *lib. 1. epist. 23. Nam ut optamus esse, quòd placeat, ita curamus, ut qui placuerit, exhibeat.* A que alude el Emperador Leon *in l. proximos 8. C. de proxsacror. scrin. in fine*, quando dice: *Quibus enim pietatis nostræ arcana merito committuntur, his pietas nostra vitam cingulo supra dictæ comitivæ ornandam decorandamque decrevit.*

(k) En el *num. 50.* dexé probado quan considerable, y poderosa es la antiguedad, ó prioridad en esta materia de precedencias. Y de ella se suelen tambien valer los Reinos, y Provincias quando unos con otros contienden sobre este punto; y asi vemos en Herodot. *in Euterpe*, y Justino *lib. 2.* que los Egypcios, Frigios, Escitas, y Atenienses, pretendiendo la prelacion, alegaban ser mas antiguos; cerca de lo qual escrivió largamente Tiraq. *de nobilit. cap. 19. num.*

que éste se comenzó á unir, é incorporar en la persona del Señor Emperador Carlos V. que le heredó como hijo del Señor Rey Don Felipe I. llamado el *Hermoso*, año de mil y quinientos y seis. Aunque no fue recibido, ni jurado en él hasta el año de mil quinientos y quince. Y despues los Reynos de Castilla, y Leon, y sus agregados, por succesion de la Señora Reyna Doña Juana, su madre, año de mil quinientos diez y seis (l). Pero la adquisicion, y agregacion de las Indias tuvo principio en tiempo de los Señores Reyes Católicos D. Fernando, y Doña Isabél, año de mil quatrocientos noventa y dos, quando hizo en su nombre el primer descubrimiento Don Christoval Colon (m). Y despues se les dió titulo del Imperio de ellas por Alexandro Sexto, Romano Pontifice, año de mil quatrocientos noventa y tres; declarando por expresas palabras en la Bula de esta concesion, que havian de quedar, y quedasen unidos, é incorporados en la Corona de Castilla, y Leon (n), lo qual declararon tambien los mismos Señores Reyes Católicos en varias Leyes, y Cedulas Reales que de esto tratan, donde prometen, y juran que nunca las desincorporarán,

num. 28. Paleoto *de bono senectut. part. 4.* y Bodino *lib. 1. de Republ. cap. 8. num. 149.* donde refiere que Augusto Cesar, *prout quæque Respublica antiquitate superior extitit, ita dignitate voluit esse priorem.* Lo mismo dice Besoldo *in dister. jurid. polit. de præced. & sessien. prærog. cap. 3. num. 2.* donde cita á Knichen *de Saxon. non provocan. jure, verb. Ducum Saxoniæ, cap. 2. num. 19.* Es muy notable, y copioso el capitulo que sobre este punto hace el Autor del Tratado *de Majoratu Electorum Imperii, lib. 1. cap. 2. & cap. 16. & 17. & 30.* y lo prosigue Aloisio Riccio *in prax. variar. resolut. 10. Marzario cons. 26. num. 12.* y Speron Speroni en su discurso Italiano *de la Precedenca de Principi, in princip.* & facit *l. 2. §. que omnia vers. Sed & natalium, C. de veter. jur. enucl. l. 2. D. de extraord. l. providendum, C. de postulan.* Pero en España asi en razon de la precedencia de los Reinos que están unidos, é incorporados en su Corona, como de los Consejos que los goviernan, no se sigue, ni atiende tanto la antiguedad que los mismos Reinos tuvieron en su origen, y fundacion, como la de su union, é incorporacion á los de Castilla, y Leon, que son los que se juzgan por originarios de la dicha Corona, y á quien los demas ceden por este respeto: lo qual no se debe tener por nuevo, pues vemos que Eneas Sylvio, que despues fue Papa Pio II. en el *libro 2. de gestis Concilii Constantiensis*, dice, que entre las Naciones que en este Concilio concurrieron, solo se atendió á la antiguedad que cada una havia tenido en convertirse á la Fé Católica: *Ordinem* (inquit) *istum neque nobilitas, neque majoritas peperit: quia ut quæque natio Verbum Dei prius suscepit, sic prior habetur.* Y de esta misma consideracion de la agregacion, ó confederacion á su Imperio usaron los Romanos, como de lo que, hablando de la Provincia de Sicilia, refiere Cicero *in 4. Verrina*, y Onufrio Panvino *de Imperio Romano, cap. de Provincia Siciliæ, pag. 965.* y son expresos los lugares de Tito Livio *lib. 7. decad. 1. pag. 128.* y Cornelio Tacito *lib. 13. annal.* que alega en semejante proposito el doctisimo Regente Juan Bautista Valenzuela *en su discurs. de præcedent. fol. 3. num. 24. & 25.* las palabras de Tito Livio son estas: *Neque Gabii Postumii.*

Hercules quod Samnites priores amici secique vobis fuisse sunt, ad id valere arbitror, ne vos in amicitiam suscipiamini; sed ut vetustate, & gradu honoris non præstent. Tacito dice asi: *Postquàm audiverant eorum gentium legatis id honoris datum, quæ virtute, & amicitia populi Romani præcederent, nullos mortalium armis, aut fide ante Germanos esse exclamant.*

(l) De la union de los Estados de Flandres á los Reynos de Castilla, y Leon, y como fue por los tiempos que aquí se dice, tratan largamente Ulloa, Fr. Prudencio de Sandoval, y los demás Historiadores que han escrito la historia del Señor Emperador Carlos V. y su noble, y discreto Epitomador Don Juan Antonio de Vera y Zuñiga, Conde de la Roca, que en pocos pliegos pudo, y supo ceñir tantas, y tan heroicas hazañas, y ganar para si frecuentes memorias, y perpetuas alabanzas, como de Persio dixo Marcial:

Sepiùs in libro memoratur Persius uno,
Quàm levis in tota Marsus Amazonide.

(m) Notoria cosa es que el primer viage que Don Christoval Colon hizo á las Indias, fue por el año de 1492. en nombre, y con la armada de los Reyes Católicos Don Fernando, y Doña Isabél, y que en el mismo nombre tomó posesion de las primeras tierras que descubrió, y de las demás que pensaba descubrir para los Reynos de Castilla, y Leon; y asi le dieron por armas las de los mismos Reynos, orlandolas con esta letra: POR CASTILLA, Y POR LEON NUEVO MUNDO HALLO COLON. De que yo trato mas en particular, refiriendo todos los Autores que escrivieron estas historias, en mi *libro 1. de Indiarum jure, cap. 5. num. 19. cum seqq.*

(n) El año de 1493. á quatro de Mayo se expidió la Bula de Alexandro VI. Romano Pontifice, en que concedió por palabras expresas á los Reyes Católicos, y á sus succesores en los Reynos de Castilla, y Leon, el imperio, y dominio universal de las Indias Occidentales, para que quedase unido á los

rán, ni enagenarán en todo, ni en parte (o), lo qual no hallamos establecido, ni practicado en los Estados de Flandres (p).

XI.

QUE en virtud desta union, ó incorporacion, aun se pudiera, y puede fundar, y pretender, que el Imperio de las Indias, y por el consiguiente el Consejo que las govierna, es parte del de Castilla, y ha de gozar de sus mismas preheminencias, y antiguedad (q): en especial haviendose hecho, como se hizo esta union accesoriamente (r). De que resulta, que las Indias se goviernan por las leyes, derechos, y fueros de Castilla, y se juzgan, y tienen por una misma Corona (s). Lo qual no sucede asi en los Reynos de Aragón, Nápoles, Sicilia, y Portugal, y Estados de Milán, Flandres, y otros que se unieron,

Reynos de Castilla, y Leon, como yo lo refiero latamente en mi *libro 1. de Indiar. Jure, cap. 23. ex num. 63. & cap. 24. num. 16. cum seqq. & lib. 3. cap. 1. ex num. 13.* las palabras de la Bula dicen asi: *Omnes insulas, & terras firmas inventas, & inveniendas, detectas, & detegendas, &c. Cum omnibus illarum dominiis, Civitatibus, Castris, Locis, & Villis, juribusque, & jurisdictionibus, ac pertinentiis universis, volis, haeredibusque, & successoribus vestris Castellæ, & Legionis Regibus in perpetuum tenore praesentium donamus, concedimus, & assignamus: eosque & haeredes, ac successores praefatos illarum dominos, cum plena, libera, & omnimoda potestate, auctoritate, & jurisdictione facimus, statuimus, & deputamus.*

(o) En el primer tomo de las cédulas impresas, *pag. 58. & seq.* se hallan muchas provisiones despachadas para diferentes provincias de las Indias, en que expresamente se declara como son anexas, é incorporadas á la Corona de Castilla, y Leon, y que por el consiguiente no se pueden enagenar, ni desincorporar de ella, y que para que esto fuese firme, y seguro, bastaba la promesa, y juramento que se hace por los Señores Reyes de España, al tiempo que toman la posesion de los dichos Reynos de Castilla, y Leon: pero á mayor abundamiento lo vuelven á prometer, y jurar de nuevo. La primera provision es del Señor Emperador Don Carlos, y Doña Juana su madre, para la Isla Española, su fecha en Barcelona á 14. de Setiembre de 1519. años. La segunda es general para todas las Islas, é Indias descubiertas, y por descubrir, dada pór los mismos en Valladolid á 9. de Julio de 1520. La tercera para la Nueva-España, ganada por los Procuradores de ella, dada por los mismos en Pamplona á 22. de Octubre de 1523. La quarta se despachó por el mismo Señor Emperador Don Carlos para la Provincia de Tlaxcala, en Madrid á 13. de Marzo de 1535. la qual se confirmó despues por el Señor Rey Don Felipe II. por otra provision dada en Madrid á 18. de Julio de 1563. años. Y por la peticion 16. de las Cortes de Madrid del año de 1523. se pidió, que aun no se pudiese hacer merced de Indios á ninguna persona, y se concedió, como parece por la *l. 11. tit. 10. de las donaciones, y libro 5. recopil.* aunque esto no se guardó, y se continuaron las Encomiendas que se havian comenzado á introducir, sin embargo de los daños, y abusos de ellas, que representó el Obispo de Chiapa, para cuyo remedio se fueron proveyendo provisiones muy apretadas.

(p) En los Estados de Flandres no se ha sabido, que haya ley, ni juramento particular de no los poder dividir, ni enagenar: antes veo, que en nuestro tiempo se dieron en dote por el Señor Rey Don Felipe II. al Señor Archiduque Alberto, quando le casó con la Señora Doña Isabel Clara Eugenia de Austria su hija, Infante de Castilla, aunque por haver muerto sin hijos, se han vuelto á reunir con esta Corona de España, conforme á lo que en esta razon se capitulò, como lo refieren sus Coronistas.

(q) De la parte se ha de juzgar lo mismo que del todo, como lo dixo el Jurisconsulto Cayo *in l. quæ de tota 76. D. de rei vend.* con otras que copiosamente junta Tiraquel. *de retract. lineag. glos. 7. §. 1. num. 46. & de primog. quæst. 40. num. 24.* y Everardo *in topicis legalib. loco 80. de toto ad partem, pag. 506.* Y lo que se iguala, ó parifica, de suerte que constituya una misma cosa, nunca se ha de juzgar por diferentes terminos, y derechos, como latamente lo prueba el proprio Everardo *in loco à pari, pag. 104.* y los DD. per textum ibi *in l. 1. D. de legat. 1. Per omnia exæquata sunt legata fideicommissis.* A esto aludió el Jurisconsulto Jaboleno *in l. cum qui ædes 23. D. de usucap.* quando dixo: *Quod absurdum, & minimè juri civili convenions est, ut una res diverso jure censeatur, vel diversis temporibus usucapiatur.* La qual exornan Baldo *in cap. 1. §. cum autem, col. 1. de controvers. investit. feud.* Tiraq. *de retract. lignag. §. 1. glos. 18. num. 22. & in tract. de nobilit. cap. 27. num. 11. cum seqq. & in l. si unquam, verb. Donatione largitus, num. 232.* qui ad hoc etiam expendit *l. 1. D. de rer. permutat.* ibi: *Nec ratio patitur, ut una eademque res, & vetusta, & pretium sit emptionis:* y Yo añado la *l. si idem, C. de codicil.* ibi: *Cur diversum his instrumentis vocabulum mandaretur* (ó *daretur*, como dice Cujacio *lib. 18. observat. cap. 19.*) *quæ vis ac potestas una reciuntur?*

(r) Los Reynos, y Provincias que accesoriamente se unen, ó incorporan con otros, se tienen, y juzgan por una misma cosa, y se goviernan por las mismas leyes, y gozan de los mismos privilegios, que el Reyno á quien se agregan, ut pluribus ostendunt Bart. Bald. Castrens. & alii per textum ibi *in l. si convenerit la 2. §. si nuda. D. de pignor. act.* y otros muchos Autores que Yo alego en mi tratado *de Indiar. jure, lib. 3. cap. 1. num. 47.* que por escusar prolixidad se dexan de trasladar en este papel. Y es general doctrina en derecho: *Quod rei quæ adhæret alteri rei, naturali eamdem naturam, quam habet illa, cui adhæret, l. si tibi rem, D. de præscription. verb. l. 1. C. de pact.* cum aliis notatis per Tiber. Decian. *respons. 31. numer. 67. vol. 1.*

(s) Que las Indias hagan un mismo Reyno, y Corona con la de Castilla, y Leon, y se govier-

ron, y agregaron, quedandose en el sér que tenian, ó como los Doctores dicen: ÆQUE PRINCIPALITER; por que en tal caso, cada uno se juzga por diverso, y conserva sus leyes, y privilegios (t).

XII.

QUE de aqui nació que en el principio del descubrimiento de las Indias, los del Consejo de Castilla determinaban las causas arduas que de ellas venian (u), hasta que despues, por haver crecido mucho los negocios, se hizo Consejo separado, como hoy se halla (x). Por manera, que podemos decir, que la administracion está dividida, quedando unida, y entera la autoridad (y), y el sabor, ó fa-

nen, y juzguen por sus leyes, y privilegios, lo dicen en particular Fr. Dom. de Soto *de justit. & jure, lib. 4. quæst. 4. art. 2.* Camill. Borrel. *de præstant. Reg. Catbol. cap. 46. ex num. 217. & cap. 47. ex num. 6. ad 14.* Aviles *in cap. Prætor. in præm. verb. Istas, ex num. 1. ad 14. & in cap. 6. verb. Y su tierra, num. 5.* Lasarte *de decima empt. & vendit. in præfat. num. 204. in addition.* Reg. Valenzuela *cons. 79. num. 39. & cons. 82. num. 70.* Y son expresas para este proposito las cedulas, y provisiones, que dexamos citadas *supr. num. 62.* donde se declara esta anexion, é incorporacion: y en el *tom. 1. de las impresas, pag. 5.* están dos ordenanzas del Consejo Real de las Indias, que mandan se ajuste el govierno de ellas, en quanto fuere posible, á las leyes, y govierno de Castilla: y en el *2. tom. pag. 5.* hay otras tres ordenanzas del año 530. y de 543. y de 563. de las Audiencias de las Indias, en que se dispone, que en lo que no hallaren dispuesto por cédulas despachadas particularmente para aquellas Provincias, se goviernen por las leyes, y pragmáticas de Castilla, y las hagan guardar, y guarden.

(t) Quando unos Reynos, ó Estados se juntan con otros, no por via de accesion, sino *aqui principaliter*, como aqui se dice, juntanse por distintos, y cada uno conserva sus leyes, fueros, y privilegios, como lo advierten los DD. citados: y fuera de ellos, hablando del Reyno de Aragon, Sese *decis. 113. num. 20. part. 2.* del de Napoles, y Sicilia, Gizatel. *decis. Neapolit. 43. numer. 23. & 29.* Franc. Milanens. *decis. 2. pedit. 43. numer. 23. & 29.* Franc. Milanens. *decis. 2. part.* Del Reyno de Valencia, Leo *decis. 2. num. 14. 2. part.* Del Reyno de Portugal, Aguirre *in Apolog. 2. part. à n. 55.* Gabriel Pereyra *decis. Lusitana 2. à num. 2.* & Didac. à Brito *in causa majorit. Reg. Corona, quæst. 1. num. 13. & 20.* Y del Ducado de Milan, Lancelloto Gallia *ad consuetudines Mediolan. in præfatione, num. 94.*

(u) Creciendo la contratacion, y negocios de las Indias, dice Antonio de Herrera *en su historia general de ellas, decad. 1. lib. 5. cap. ult.* que se comenzó á fundar el Tribunal, y despacho de la Casa de la Contratacion de Sevilla. Y en el *lib. 10. cap. 15. pag. 344.* que en Juan Rodriguez de Fonseca, que fue Dean de Sevilla, y despues Obispo de Burgos, y en el señor Comendador Lope de Conchillos se resumia en la Corte todo el Consejo, y governacion de las Indias, porque no havia entonces Consejo particular de ellas, sino que para las cosas arduas, se llamaba al Doctor Zapata, al Doctor Palacios Rubios, al Licenciado Santiago, y al Licenciado Sosa, todos del Consejo Real, con los quales el Obispo de Burgos comunicaba lo que se habia de hacer. Esto se fue continuando asi con varios accidentes hasta el año de veinte, en que parece huvo una junta mas, formada de cosas de Indias con Relator, y Portero, y entraban en ella con el dicho Obispo de Burgos, Hernando de Vega, Don Garcia de Padilla, y el Licenciado Zapata, y Don Pedro Martyr de Angleria; pero estos no tenian titulos particulares de Consejeros de Indias, sino que por la mayor parte eran del de Castilla.

(x) Haviendo muerto el dicho Obispo de Burgos, Arzobispo de Rosano, parece que se comenzó á poner, y erigir mas en forma el Consejo de Indias; y á primero de Agosto de 1524. se despacharon cinco titulos de Consejeros de Indias, que fueron los primeros, al Maestro Luis Vaca, Obispo de Canaria; al Doctor Gonzalo Maldonado, que fue Obispo de Ciudad-Rodrigo: al Doctor Diego Beltrán, al Protonotario Don Pedro Martyr de Angleria, y al Doctor Lorenzo Galindez de Carvajál con 100. maravedis de salario á cada uno: y fue nombrado por Fiscal el Licenciado Prado con 40. maravedis. Y á 4. del mismo mes se despachó titulo de Presidente á Don Fr. Garcia de Loaysa, que era Obispo de Osma, y despues fue Arzobispo de Sevilla, y Cardenal, con salario de 200. maravedis: y por esto dice Herrera *decad. 1. lib. 6. cap. 14.* que comenzó este año el Consejo. El qual en el fin de la *decad. 4.* pone todos los Presidentes, y Consejeros que ha havido en este Consejo, y tambien el Maestro Gil Gonzalez Dávila *en su teatro de las Grandezas de Madrid, pag. 477. & sequentibus.*

(y) Quando por mejor administracion, ó mas cómoda inteligencia se divide una cosa, no se tiene por diversa, *l. Cujus 88. §. ult. D. de legat. 2.* ibi: *Sed quò facilius conducturem invenirent, pro duas partes locabat, &c. l. plane 34. §. 1. de legat. 1.* ibi: *Nam & pars fundi fundus recte appellatur, l. si quis duas, §. plane D. communi prad.* cum aliis, que ibidem notant Bart. & Doctores, Simon de Pretis *de interpret. ult. vol. volut. lib. 3. volut. 2. col. 2. num. 6. fol. 25.* & Anton. Gom. *2. tom. variar. cap. 10. num. 2.* Et conducit optimus text. *in l. inter tutores 37. D. de administrat. tutor.* ibi: *Nam divisio tutelæ, quæ non fuit, sed jurisdictionis est, modum administrationi facit, &c.* Y en los proprios terminos de Consejos, y Chancillerias, que la jurisdiccion, y autoridad de ellos sea una misma, aunque esté dividida en salas, ó puertas, y diferentes ocupaciones, es texto expreso la *l. si ut proponis 2. C. quando & quando judex, l. 2. D. de offic. Consul.* ubi Bald. *num. 2. cap. cum contingat de Foro compet. cap. prudentiam, §. 1.* ubi Felinus *num. 4. de offic. delegati*, Baldus in *l. fin. D. de Senatorib.* Bartolus *in l. 1. n. 4. C. de sentent. ex breviloq. recitan.* DD. communiter *in l. fin. D. de jurisd. omn. judic. & in l. repetita, C. de Episcop. & Cleric.* Menoch. *cons. 711. num. 54. vol. 8.* Grammat. *cons. 66. num. 2.* & Vincent. de Franchis *decis. 252. num. 7.*

favor del origen á que siempre se debe atender conforme á derecho (z).

XIII.

QUE aun quando se diera caso en que hoy tratáran de concurrir estos dos Consejos, como nuevamente formados; y lo que mas es, aun quando dieramos, que el de Flandres huviera sido primero nombrado, todavia se debiera preferir el de Indias, por ser de un Reyno, ó Imperio tan rico, y poderoso, como se ha dicho (*), en que V. M. ha sido, y es libre, absoluto, y soberano (a) Monarca, desde su descubrimiento, sin reconocer superioridad á nadie en lo temporal (b), y Flandres tener solamente titulo de Condado

(z) Que todas las cosas regularmente se deben reducir á su principio, y origen, y retienen la calidad que de él se deriva, es doctrina comun de los Jurisconsultos *in l. in ratione, §. si filia*, ibi: *Formam, & originem, ad leg. falcid. l. tutor, D. de fidejustor. l. qui id quod in princip. D. de donat. l. nam origo, D. quod vi, aut clam*, con otras que junta Tiber. Decian. *respons. 11. num. 8. volum. 1.* Zasio *consil. 24. num. 11. lib. 1.* Burgos de Paz junior *in quæst. civil. 43. n. 17.* Joan. Bapt. Valenzuel. *consil. 94. numer. 20. & 36.* y hablando en terminos de precedencia idem Valenzuela *in suo dilucario, numer. 45.* & Marzarius *cons. 26. num. 48. & seqq.* A los quales añado á Casiodoro *lib. 2. form. 15. Quia bona cœpta sunt, quæ fidem ab exordio trahunt, dum origo nescit deficere, quæ contexuit radicitus pullulare, & hanc conditionem sustinent cuncta manantia ut sapor, qui concretus est origini, nisi per accidentia fuerit forte vitiatus nesciat rivulis abnegari, & lib. 3. form. 12. Quia laudabilis vena servat originem, & fideliter posteris tradit, quæ in se gloriosa tranmissione promeruit.*

(*) De la grande latitud, poder, y riquezas del Imperio de las Indias Occidentales, quedó apuntado lo necesario, *supr. num. 15. & seqq.*

(a) Que en las Indias tengan los Señores Reyes de España entero, absoluto, y soberano dominio, dicelo la Bula de Alexandro VI. de que hice meocion en el *num. 61.* Y aunque hay Autores que quieren restringir sus efectos, diciendo que el Pontifice solo pudo, y quiso concederles la conversion de los Indios, y la proteccion que para esto fuese necesaria. Otros muchos son de contrario parecer, los quales refiero, y sigo en mi tratado *de Indiarum jure, lib. 2. cap. 23. ex num. 63. & cap. 24. ex num. 19. & lib. 3. cap. 1. ex num. 39.* Y verdaderamente las palabras de la Bula no reciben la restriccion que se les quiere dar, ni en la potestad del Romano Pontifice se debe poner duda, como lo resuelve Palac. Rubios *in tract. introd. matis Occeani*, ad quem se remittit *in tract. de obtent. Reg. Navarræ, 2. part. §. 1. in fine*, Gines. Sepulveda *in apolog. ad Episcop. Segovien.* Petr. Malferitus *inter consilia Mandeli Albensis, consil. 763. vol. 4. ex num. 40. & num. 86. & num. uit.* Maquard. de Susan. *in tract. de Judæis, & infidel. 1. part. cap. 14.* donde afirma, que decir lo contrario seria heregia, Gregor. Lopez (licet sub aliqua hæsitatione) *in l. 2. tit. 23. part. 2. glos. magna, col. 3.* & magis secure *in l. uit. tit. 18. part. 2. glos. 7. verb. En la conquista, & in l. 29. tit. 28. part. 3. verb. Poblarea*, Francisco Vargas *de Episcop. jurisd. confirm. 10.* Anastas. Germonius *de sacror. immunit cap. 13. n. 34. & seqq.* Camil. Borrelius *de præst. Reg. Cathol. cap. 46. num. 224.* Joan. Botero *in relation. universi. 2. part. lib. 2. pag. 49.* Rutilius Benzonius *de anno Jubilæ, lib. 1. cap. 10. pag. 51.* ubi refere Sanderum *de visib. Monarch. lib. 7.* Bobadill. *in Politica, lib. 2. cap. 17. num. 17.* Marta *de jurisdict. 1. part. cap. 24. num. 32.* donde dice, que la Iglesia siempre ha ido, y vá con esta lectura: *Et quid non deberent Christiani Scriptores eam veneno infecere*, Paramo *de orig. Inquis. lib. 3. quæst. 1. opin. 4. num. 145.* Zevallos *4. tom. pract. quæst. fin. ex num. 109.* Rebellus *de obligat. justitiæ, lib. 18. q. 21. per tot.* Herrera *decad. 1. lib. 2. cap. 4.* Thomas Bozius *de signis Eccles. Dei, lib. 10. cap. 21. & lib. 17. c. 4. & de Italiæ statu, lib. 3. cap. ult. pag. 142. & seqq. & lib. 4. c. ult. pag. 445.* ubi notabiliter loquitur Aug. Barb. *in Pastorali 1. p. tit. 3. c. 20. 41. & seqq.* Joan. Metellus *apud Theat. vitæ human. vol. 28. lib. 2. pap. 4236.* Joannes de Salas *de legib. q. 95. disp. 7. sect. 4. num. 31. vers. Ad illud, pag. 123.* donde concluye, que miradas las palabras de la Bula, no se puede esto poner en duda: lo mismo dice el Illustrisimo Cardenal Belarmino *in retract. ad lib. 5. de Romano Pontifice, cap. 2. §. ult. pag. 508.* donde se retracta de la opinion contraria que antes tuvo, yendose con la opinion de Cayetano, y Victoria, y dice que entonces no havia leido la Bula, y que despues que la vió, no puede negar que por ella se dá pleno, y soberano dominio. Y Jacobo Maynoldo, que es Autor Flamenco, confiesa lo proprio en su libro *de titulis Regis Philippi, fol. 17.* sic inquiens: *Ex quibus omnibus satis quisque intelligere potest*, PHILIPPE REX *Majestatem veteram non immeritò hujus Novi Orbis dominatum teneret, cum auspiciis atque armis Hispaniæ Regum fuerit in Christianorum potestatem additum, &c.*

(b) Que los Señores Reyes de España sean Principes Soberanos, y no reconozcan al Imperio Romano, ni á otro en lo temporal, y asi puedan poner (como ponen) en sus titulos, que Reinan *por la Gracia de Dios*, dando á entender, que no dependen de otra humana criatura, es cosa tratada, y asentada por inumerables Autores, que Yo junto en mi *lib. 2. de Ind. Jure, c. 2. num. 6.* Y ahora novisimamente citando otros muchos, y con particular distincion de todos los Reynos de esta Corona, Ludov. Rudolfino *in tract. de orig. dign. & potest. Ducum Italiæ, n. 59. cum seqq.* Pero en este Imperio de las Indias quiso decir Bodino *lib. 1. de Republ. cap. 9.* que eran feudatarios del Romano Pontifice, por haver procedido de su mano la investidura: y parece le sigue Marta (aunque no le refiere) *de jurisdict. 1. part. cap. 26. n. 55.* Pero como dice el doctisimo Consejero Gregorio Lopez Madera en el *cap. de las excelencias de España, fol. 22.* El Bodino quitá á muchos Señores la soberania sin fundamento, y en este particular vá muy fuera de camino en lo que propone: y le convence, y refuta doctamente el Padre Maestro Fray Juan Marquez *en su Governador Christiano, lib. 1. cap. 27. pag. 163.* y Yo mas largamente *d. tract. lib. 3. cap. 1. ex num. 39.* Porque la Bula de Alexandro VI. no puso tal clausula, sino las que havemos referido de plena, y absoluta concesion, y donacion. Y asi estamos en terminos de la doctrina de Oldrado *cons. 159.* Angel. *cons. 242. in fine*, Decii *cons. 32. & 498. n. 11.* Mandelli Albens. *cons. 64. n. 29. & seqq. & num. 64. lib. 1. & cons. 82. num. 18. cod. lib.* donde dicen, que no haviendo en la concesion expresa reserva de este derecho de feudo *potius præsumitur & inducitur pura, & perfecta donatio quàm feudum.* La qual opinion siguen tambien, llamandola *comun*, Socio. Junior *cons. 102. num. 9. vol. 2.* Decius *cons. 85. & 191.* & plures relati per Jul. Clarum, & Bajard. *§. feudum, quæst. 17.* Rosenthal. *de feudis 1. part. cap. 6. concl. 26. n. 2. & seqq.* donde cita inumerables Autores *lit. B, & C*, & hoc pugna carere inquit. Y asi lo ha entendido, y declarado la práctica, y observancia de esta gracia, y del modo que se ha tenido, y tiene en el uso, posesion, y govierno de este Imperio de las Indias, pues nunca se han poseido como feudales. La qual observancia, quan poderosa sea en la interpretacion de las gracias, y privilegios, y de manifestar la voluntad de quien los concedió, lo trato Yo asimismo largamente *d. cap. 1. ex n. 20.* donde desde el *num. 57.* disputo, si nuestros Católicos Reyes tuvieron necesidad de esta concesion Pontificia, y para qué efectos, y por qué causas la pidieron.

(c) Flandres, como es notorio, tiene solamente titulo de Condado, y este comenzó desde Carolo Calvo año de 863. como lo refiere el Botero *en sus Relaciones universales, lib. 1. cap. 58.* Sin embargo, que no negamos, ni podemos negar, que en quanto á Condado sea el mayor, y de mejores Ciudades, y tierras, y de mas aventajadas prerogativas que se conoce en el mundo, como lo dicen el mismo Botero *ubi supr.* Jacobo Meyero, y Jacobo Marcancio, y Micael Eicingero *en sus Historias de Flandres.* Camil. Borrel. *de præstant. Reg. Cathol. cap. 46. num. 145.* Abraham Ortel. *in Theatro Geograph. tab. 39.* Lud. Guiciardin. *en su descripcion de los Paises baxos*, y otros muchos Autores, donde escriven, que tiene treinta y una Ciudades muradas, y otras treinta y nueve, ó quarenta sin muros, y mil y ciento y cincuenta Pagos, ó Villas, que algunas son mayores que las Ciudades. Y que es como Adagio: *Entre los Ducados, el de Milán, y entre los Condados el de Flandres.* Erasmo *en sus epistolas* dice, que no hay Ciudad en toda la Christiandad que iguale á Gante. Jacob. Marcantio, que la de Bruselas excede, y obscurece las demás de Alemania, Borrelo *ubi supr.* añade, que con mas propriedad, y justicia se debiera, y pudiera llamar *Reyno*, que *Condado*: *Sacius* (inquit) *esset illum Regni, quàm Comitatus titulo decorari.* Y el Marcancio *lib. 2. pag. 181.* dice, que les huviera sido facil á los Condes de Flandres llamarse, y coronarse *Reyes*, como lo hicieron los de Castilla, y Portugal, que no eran Condados tan antiguos, ni poderosos, pero que lo dexaron por preciarse mas de aquel titulo: sus palabras son: *Hinc colligitur, obstinatè voluisse Flandriæ Comites in eodem gradu perseverare, neque tantam antiquitatem deterere, aliqua tituli novitate, quòd malleut inter Comites totius Europæ primo vetustatis, potentiæ, & famæ loco eminere, quàm inter Duces promiscuè spectari.* Y para ceñir en breve las grandezas de este Estado, me valdré de los versos de aquel Autor antiguo del libro intitulado: *Philippeydas*, que escriviendo las guerras que el Rey Filipo de Francia tuvo con los Flamencos, aun con ser su contrario, los alaba mucho, diciendo:

Flandria Marte potens, armis exercita crebris,
Flandria gens opibus variis & rebus abundans,
Gens intestinis sibimet damnosa ruinis,
Parca cibi, facilis expensa, sobria potis
Veste nitens membris procera, venusta decore,
Splendida cæsarie, vultu rubra, candida carne,
Innumeris piscosa vadis, & flumine multo.
Frumentis quam ditat ager, navalia merce,
Lacte pecus, butyrisque armentum, piscibus æquor.
Multis silva locis facit umbram, &c.

(d) Los Condes de Flandres, demás del feudo que reconocian al Imperio, eran vasallos de los Reyes de Francia, y les prestaban feudoligio, y no podian ser recibidos, ni jurados en sus Estados, sin que hincando las rodillas recibiesen de su mano la investidura, y se la besasen, y jurasen la obediencia. Y desde el año de 1287. obligó á los Flamencos el Rey Filipo Vallesio de Francia, á que llevasen todas sus causas en grado de apelacion al Parlamento de Paris, y todo esto duró, y se continuó hasta el año de 1526. que como aqui se dice, refutaron este feudo, y el gravamen de las apelaciones, por el concierto que se hizo entre los Señores Emperador Carlos V. y Francisco I. Rey de Francia, quando estuvo preso en Madrid. Todo esto es en si muy notorio, y no hay Autor de los mismos Estados, que no lo confiese, ut constat ex supra relatis, & ex Maynoldo *de titulis Regis Philippi, fol. 113.* donde dice, como Carolo Magno soliz poner en Flandres Governadores, á los quales llamaban *Saltuarios*, ó *Forestarios*, hasta que á uno de estos, llamado *Balduino Ferreo*, le dió titulo de Conde, por ser hombre de mucho valor, y luego pone la succesion de los demás. Lo mismo refiere Gebuilerio, y Eicingerio *en sus Genealogias*, y Jacobo Meyero, y Suerio *en su historia de Flandres, lib. 10.* Ulloa *en la vida de Carlos V. ann. 1526. fol. 151.* Camillo Borrello *de præstant. Reg. Cathol. cap. 46. num. 147.* y mejor que todos Jacobo Marcan. *rerum Flandriæ memor. lib. 1. pag. 29.* donde trata de la exencion mediante las capitulaciones de Madrid, & *lib. 2. pag. 177. & seqq.* donde pone la forma del juramento, ó omenage que hacian los Condes de Flandres, nuevamente heredados, al Rey de Francia, y al Emperador por estas palabras: *Sic Principatum auspicatus, postmodò officium quod alii hominum quia hominem devinctum reddit, alii homagium, à juramenti sanctitate vocant, tum Regi Franciæ tum Cæsari hoc ritu exhibebat Rex throno insidens, Comitis caput nudati, discinctique, & altero genu nubrixi manus suis implicabat, & sic fidelitatem obsequiumque adversus Regios hostes (verba Regii Cancellarii subsequendo) promittentem, in Comitem Regni accipiebat, erectoque genuno osculandam præbebat. Comitis autem in fidem gratis recepti, pileus, toga zona, crumena, ensis, ad Regios Cadutcatores ex consuetudine, ejusque ritus festivitate transibant. Imperator verò Comitem, aut ejus mandatarium, genu innitentem, ac nomine Aleitanæ, Vos-*

do (c), y haver estado desde su creacion infeudado, y subordinado al Imperio, y á los Reyes de Francia, á cuyo Parlamento iban las apelaciones de sus Estados, hasta que los libró de esta sujecion el Señor Emperador Carlos V. por particular condicion, ó capitulacion entre los demás que se asentaron en esta Villa de Madrid con el Señor Rey Francisco de Francia, quando estuvo preso en ella año de 1526. como lo escriven sus proprios Historiadores (d), porque la prioridad en la nominacion, solo dá de-

derecho de precedencia, y se debe atender entre los que concurren con iguales titulos, no quando en alguno de ellos se hallan, y reconocen aventajados (e).

XIV.

QUE V. M. segun parece, declara, y decide esta competencia todos los dias, pues en quantos titulos, y provisiones firma, y despacha, se llama, é intitula en primer lugar, *Rey, y Señor de las Indias Orientales, y Occidentales, Islas, Tierrafirme, y Provincias del mar Oceano*, y en el ultimo, ó casi en el ultimo, pone el *Condado de Flandres* (f). Y nadie hay que ignore, que los primero nombrados, ó llamados, se juzgan siempre mas estimados, y favorecidos (g), y que es ordinario, y fuerte en derecho el argumento que se toma del orden, prioridad, y contexto de la escritura (h), y de la situacion,

---

Ovaniaque ditionum, cum quatuor ambabus, unico fidei sacramento obligatum, inter Principes Imperii adscribebat, &c. Y luego añade este mismo Autor, que los tales Condes de Flandres tenian muchas prerogativas, que mostraban la grandeza, y soberania de su Estado, y se escrivian, e intitulaban en sus provisiones, Condes de Flandres, DEI GRATIA, *por la Gracia de Dios*, lo qual entre todos los Principes, ó Pares de Francia, solo á ellos, y á los Duques de Bretaña les era permitido. Pero todavia duda si con verdad, y propriedad se podian llamar *Principes Soberanos*, y dá á entender que no, por estas palabras: *An verò illinc sequatur, ut Comes Flandriæ Princeps Soberanus dici potuerit, tum cùm Franciæ Regibus hominio illigabatur? in incerto mihi judicium est, arguté enim Martialis:*

Qui Rex est, Regem, Maxime, non habet.

(e) A la mayoria, y ventajas de la dignidad, cede la antiguedad del tiempo, ó prioridad de la eleccion, ó nominacion: porque esta solo obra, y se atiende, quando las demas cosas corren con igualdad, como singularmente lo advirtió la glosa *verb. Præponimus in cap. Isidoras 16. distinct.* Felin. *in rubr. de major. & obedient. num. 32.* Joan. de Platea *num. 1.* Lucas de Pena *num. 2. in rubr. C. de ut dignit. ord. servetur*, Jacob. Rebuf. per text. ibi *in l. 1. num. 2. C. de Consulibus*, & plurimi alii relati à Tiraquel. *de primog. in præfat. n. 39.* Cæphalo *cons. 615. num. 19. & 113.* Menoch. *cons. 116. num. 11. & cons. 902. num. 50.* Marzar. *cons. 26. n. 38.* Ponte *decis. 8. num. 2.* Tiber. Decian. *respons. 19. n. 226. volum. 3.* Bobadilla *in Politica lib. 2. cap. 16. num. 25.* Amatus *cons. 30. n. 6.* Mastrillus *decis. Siciliæ 130. n. 15. & lib. 2. de Magistrat. cap. 14. num. 29.* Carol. Tapia *decis. 21. n. 15.* Cabedo *decis. 3.* Riccius *collectan. decis. 1446. part. 4.* Besoldus *d. dissertatione de præcedentia, & sessionis prærogativa, cap. 3. num. 4.* & Valenz. *in d. discursu de præcedent. num. 69. & seqq.* A los quales añado muy en nuestros terminos la *decis. 365.* de Vincent. de Franquis, donde refiere, que en un dia fueron creados por Duques en Nápoles, Diomedes Carafa por Duque de Magdalo, que era yá Conde, y Juan de la Noya, que de antes no tenia titulo alguno, por Duque de Beviano, y que se dudó quien havia de preferir en el asiento, supuesta la costumbre de aquel Reyno, que dá primer lugar á los Principes, segundo á los Duques, tercero á los Marqueses, y ultimo á los Condes. Y que se jurgó por el Consejo Colateral en 20. de Abril de 552. que el de Magdalo, porque era yá Conde, y tenia asiento aun antes de ser Duque *arg. d. l. 1. C. de Consulib.* & aliorum, quæ observat ipse Franquis *decis. 199.* post Bartol. *in l. fin. in fine, D. de obtinq. à libert.* Bald. *in l. nemini, in fine, C. de advocat. divers.* quos refert, & in nostris termoiis sequitur Decius *in cap. clerici col. penult. vers. data autem de judic.* Tiraquel. *de primogen. cap. 8. num. 116.* & ita intelligenda esse dicit, quæ refert Ursillis *ad Affliict. decis. 1.* y en el mismo proposito junta otras cosas Peregrino *cons. 3. num. 39.*

(f) No hay necesidad de probar este orden de poner, y nombrar los titulos de los Reynos, y Estados de V. M. en sus despachos, y provisiones Reales, pues es tan notorio, y consta por ellos. Jacobo Maynoldo, y Camilo Borrelo, los ponen, y gloran cada uno de por si; y el Maynoldo dice, que fue necesario poner como en cifra, ó abreviatura los de las Indias, porque no se pudieran contar especificamente sin inmenso trabajo, como lo tocamos, *supr. numer. 35. in fine.*

(g) Que los primero llamados, se tengan por mas estimados, y favorecidos, es regla, y doctrina comun del derecho, de la qual en diferentes propositos usaron los Jurisconsultos *in l. Publius 16. D. de condit. & demonstr. l. quoties 34. D. de usufruct. l. qui solvendo 60. D. de hæred. instituend. l. generaliter 24. §. proinde vers. Quid ergo, D. de fideicom. libert.* Oldradus *consil. 141.* Bartol. *in l. 2. §. prius, num. 7. D. de vulgar.* Jason. *ibid. num. 18. & in l. qui duos, num. 44. D. de legat. 1.* Felinus *in cap. cùm dilecta, num. 44. de rescrip.* Baldus *in l. 1. num. 1. C. de ædif. divi Adrian.* Romanus *cons. 134. num. 5. in fin.* Decianus *respons. 9. n. 34. vol. 2. & respons. 59. num 45. vol. 3.* Alciatus *regul. 2. præsumpt. 35.* Menoch. *lib. 4. præsumpt. 108.* Mascardus *de probat. vol. 2. concl. 67.* Peralta *in l. si quis in princip. num. 155. D. de legat. 3.* Peregrinus *de fideicom. art. 35. num. 28.* & Paz *de tenuta, cap. 34. à num. 98. usque ad 112.*

(h) Del uso, y fuerza del argumento que se toma *ab ordine litteræ*, son textos expresos la *l. quoties D. de usufructu, l. cum pater, §. penult. l. si quis servum, §. si inter duos, D. de legat. 2. l. 2. D. de alio testando*, ibi: *Ut scribantur eo ordine quo quisque eorum maximo honore in municipio functus est cap. cum qui de prabend. lib. 6.* Y en materia de precedencias, es frecuentisimo, y urgentisimo, de suerte, que regularmente aquel debe ser preferido, que se halla primero nombrado, como en varios casos muy parecidos al nuestro lo resuelven, Glos. *verb. Regum, in Clement. 2. de Baptis. Authent. de defensor. civit. §. fin. collat. 3.* Baldus *in Authent. hoc amplius num. 22. C. de fideicomis.* idem Baldus *in l. cum quidam, num. 3. C. de verb. sign.* ubi inquit: *Quod ille præsumitur major, qui primò nominatus est, quia orde verborum designat ordinem intellectus*, y otros muchos Autores que junta docta, y copiosamente Everardo *in locis legalibus, loco 1. ab ordine litteræ, pag. 6. vers. Tertium argumentum.* Felinus *in rubr. de major. & obed. vers. Item primò nominatus*, Boerius *de auctoritate Magni Cantilii, num. 140.* Barbacia *de præst. Card. num. 50.* Mandel. Albensis hablando de las Cátedras, *cons. 556. volum. 2. Dec. cons. 408. num. 8.* Thom. Grammat. *decis. 64. numer. 27. cum seqq.* Gama *decis. 1. num. 40.* Vincen. de Franquis *decis. 138. num. 1.* Franc. à Ponte *cons. 14. num. 58.* Cabedo *decis. 4.* Tiberius Decian. *respons. 49. num. 26. vol. 2.* Menoch. *cons. 902. num. 18. & 26. vol. 10.* Uvesemb. *cons. 84. num. 22.* Fabius de Ana *cons. 125. num. 26. volum. 2.* Valdes *de dignit. Reg. Hispan. cap. 2. in fine*, Valenzuel. *dict. discursu, num. 20.* Casaneo *in catal. glor. mund. 1. part. consid. 17. & p. 7. consid. 8.* donde infiere, que en Francia el Condestable debe preceder al gran Chanciller, *ab ordine litteræ.* Y juntando otras muchas doctrinas, y exemplos, Mascard. *de probat. volum. 3. concl. 1234. num. 14. & 15.* Pacianus *in eadem tract. lib. 2. cap. 25. num. 68.* Ludovic. Rudolphin. *de Ducib. Ital. num. 258. & seqq.* Goldastus *in Seniare, lib. 1. cap. 25.* & novissimus Felix Contelorius *in quæst. de præced. num. 6. & seqq.*

(i) De la situacion, y colocacion de los titulos, y rubricas, y de la fuerza que tiene el argumento de ellas en materia de precedencias, se trata por los Doctores per textum ibi *in l. 2. D. de statu homin. & in l. 1. D. si cert. petat.* Paul. Castrens. *cons. 161.* y largamente por Everardo *loco 2. ab ordine rubricarum, pagin. 14.* donde refiere aquella célebre doctrina de Bartol. *in l. si quis sub conditione, D. de testament. tutor.* el qual dice, que haviendose puesto en cuestion, si era mas digna la tutela testamentaria, ó la legitima, se resolvió, que la testamentaria, porque la rubrica que de ella trata está puesta en primer lugar en los libros de los Digestos. Y en terminos de precedencias de Magistrados, usó del mismo argumento el proprio Bartolo *in l. Imperium, D. de jurisd. omn. jud.* diciendo, que el Rector de la Provincia prefiere al de la Ciudad, y este al de las Villas, y municipios, porque en los titulos del Codigo, tratandose de estos oficios, se pone primero *de officio Rectoris Provinciæ*, y luego *de Defensorib. Civitatum*, y despues *de Magistratibus municipalibus.* Y Menoquio *cons. 51. num. 55. vol. 2.* se quiere valer de esta misma ponderacion, en aquella comun, y reñida cuestion, si el Vicario general del Obispo ha de preferir al Arcediano, y defiende las partes del Arcediano, por decir, que en las Decretales se puso en primer lugar este titulo.

(k) De esta costumbre de los Reyes, y Emperadores en gloriarse con los titulos, y renombres de las Provincias que governan, y han heredado, ó conquistado, hacen mencion todos nuestros Doctores, y especialmente Balduino, Hotomano, y el doctisimo Anton. Pichard. *en el principio de las instituciones de Justiniano*, y Alexandro, ab Alexandro, y su Adicionador Tiraquel. *lib. 2. dierum Genialium, cap. 11.* Latin. Pacat. *in Panegyr. ad Theodos. post princ.* Tom. Bocio *de signis Ecclesiæ Dei, lib. 11. cap. 2.* Simon Mayolo *in diebus Canicular. colloq. 5. pag. 337. & 338.* y Yo lo toqué en mi tratado *de Indiarum Jure, lib. 1. cap. 26. num. 62. & seqq. & lib. 2. cap. 21. num. 26.* donde advierte, que si los Señores Reyes de España huvieran de expresar todos sus apellidos, no cupieran en muchas planas, y traygo aquello del Poeta:

— Vittas longo ordine gentes
Quam variæ linguæ, habitu tam vestis, & armis:
Aut genus Occiduum, & discinctos monueret Indos.

y lo de Ovidio *lib. 1. Fastorum*, quando adulando á Augusto Cesar, dixo:

Si petat à victis, tot sunt nomina Cæsar,
Quod numero gentes, maximus Orbis habet.

(l) Siempre las cosas toman el nombre de lo mas digno, y que mas en ellas replandece, ó prevalece, *l. si quis neque causam, D. si cert. pet. l. queritur, D. de*

cion, ó colocacion de los titulos, y rubricas, por el qual solo se han determinado muchas veces graves negocios (i).

XV.

QUE esta misma prelacion, y mayor estimacion que V. M. hace del Imperio de las Indias, que del Condado de Flandres, se colige aun con mayor evidencia, de que siendo como es ordinario en los Reyes, y Príncipes poderosos tomar los titulos de las Provincias adquiridas por succesion, ó conquista de que mas se precian (k): V. M. quando, por escusar embarazo, quiere abreviar los muchos tan gloriosos, y esclarecidos con que se pudiera nombrar, se contenta con recopilarlos, diciendo: *Philippus, Dei gratia, Hispaniarum, & Indiarum Rex*, como lo vemos en todas las monedas que se mandan batir, y cuñar con su Real sello, y armas. En que se descubre, que en estos dos Polos de España, y de las Indias consiste, y se mueve principalmente la dilatada Monarquía de V. M. y que gusta que por estos dos titulos se conozca, por ser como son los mas dignos, y principales (l).

XVI.

XVI.

QUE no obsta á lo referido, ni puede dár derecho alguno al Consejo de Flandres, lo que se dice que principalmente alega para apoyarle. Conviene á saber, que aquel Estado permanece á V. M. por la Varonía (m) de su gloriosa, y siempre Augusta Familia de Austria, juntamente con el titulo de Archiduque de ella, y los Ducados de Borgoña, y Brabante, los Condados de Abspurg, Tirol, y otros, de cuya grandeza, excelencias, y calidades tratan graves Autores (n). Porque aunque en razon de esta esclarecida prosapia, y sus titulos, y dictados, se haya dicho, y pueda decir mucho, y nunca tanto, como por sus virtudes, y heroycas hazañas merece (o); todavia apreta-

statu hominum §. *est*, & *aliud inst. de donation.* cum aliis, quæ latè cumulat Tira. *de retract. linag.* §. 10. *glos.* 1. *n.* 4.

(m) Toma algun color, ó calor este argumento con lo que de ordinario vemos, y experimentamos de la mayor estimacion, y aficion que todas generalmente suelen tener á la Varonía, y á los Estados que por esa parte les pertenecen, prefiriendo la agnacion á la cognacion, en cuya conservacion se incluye tambien la utilidad pública, porque las familias ilustres se conservan por los varones, y se acaban, ú olvidan pasando á otras quando paran en hembras, como lo advierten los Jurisconsultos *in l.* 1. §. *ità etsi servus*, *D. de ventre inspicit. l. pronuntiatis*, §. *familiæ*, *D. de verb. signif. l. ult. C. eodem*, §. *media*, & §. *cæterum*, *inst. de legit. agnat. succes.* cum aliis, quæ congerit Joan. Andr. *in addit. ad Specul. tit. de succes. ab intest. in rub.* Alexand. *cons.* 144. *Visa thomate*, *num.* 8. *lib.* 6. plenè Riminal junior *cons.* 457. *num.* 45. & *seqq. lib.* 4. Tiber. Decian. *respons.* 17. *num.* 47. *lib.* 2. Cardin. Tuschus *litter. A*, *concl.* 245. & Menochius *de præsumpt. lib.* 4. *præsumpt.* 71. & conducit *l. patre* 36. §. *Julius Agrippa*, *D. de legat.* 3. ibi: *Domum majorum*, *l. si in emptione*, *D. de minoribus. l. lex quæ tutores*, *C. de administ. tutor.* ibi: *Nec vero domum*, *in qua defecit pater*, *in nor crevit*, *in qua majorum imagines*, *aut non videre fixas*, *aut revulsas videre minus lugubre est.* En las quales se prueba esta comun, y natural aficion á los lugares, y solares paternos, de que escrive tambien largamente Tiraquel. *in præfat. ad tit. de retract. lignag. num.* 46. & *de nobilit. cap.* 6. *ex n.* 11. Annæus Robertus, *lib.* 3. *rer. judicat. cap.* 17. Josephus de Ruricis *in tract. An liberi in conditione potiùs censeantur vocati*, *lib.* 2. *cap.* 6. *per tot.* & Joan. Garcia *de nobilit. glos.* 1. §. 1. *à num.* 24. Por lo qual dice Aristot. *lib.* 2. *Polit. cap.* 5. que los Locrenses tuvieron ley, de que nadie pudiese vender, ó enagenar las tierras que heredó de sus padres, si no probase que se hallabá en estrema necesidad. Y Quintiliano *declamat.* 298. *Ducimus quemdam adversus ipsas terras consuetudine affectum. Num vendes tu agellum vetus? Num paternus, avitoque sudore, &c. & delamat.* 317. *Penates illos, in quibus natus sum, qui mihi quotidiana imagine adhuc versantur ante oculos, illos Penates, in quibus sacri aliquid esse credimus, amisi.* Y con no menor elegancia Sidonio Apolinar *lib.* 3. *epist.* 5. *ad Hyppatium*: *Rem parentum, ubique non solum natam, etiam inter infantiæ rudimenta reputatam, sicut receptæ parum, fructuosum, sic non enutrisse videtur ignavum.*

(n) De la grandeza, antiguedad, y calidad de los Ducados de Austria, Borgoña, Brabante, y otros muchos Estados, que pertenecen á V. M. juntamente con los de Flandres, han escrito copiosamente Jacob. Maynoldo *de titulis Regis Philippi*, y Camilo Borrello *de præstant. Reg. Carol. cap.* 46. *ex num.* 237. *cum multis seqq.* Abrah. Ortel. *in su teatro magn. tab.* 44. 49. & *seqq.* Guiciardino *en su descripcion de los Paises baxos*, Jacobo Marcancio, y otros muchos Autores que escriven particulares historias de ellos. Y Ludovico Rudolfino *de origin. dignit. Ducum Italiæ*, *num.* 12. dice, que el Ducado de Borgoña solia ser Reyno. Lo qual havia dichó antes Casaneo *in prooem. ad constitution. Burgund. verb. Duc. num.* 5. *vers. Et olim erat.* Y Christophor. Besoldo *en su disertacion de præcedentia*, & *retentionis prærogativa*, *cap.* 2. *num.* 13. refiere, que en el Concilio Basiliense año 1433. por decreto de los Padres fueron preferidos los Embaxadores del Duque de Borgoña, á los Principes Electores de Alemania, porque se averiguó que el Duque de Borgoña era seis veces Duque, y quince veces Conde, y ser una de las reglas de precedencia, que el que tiene mas dignidades, se ha de preferir al que tiene menos, ut per Tiber. Decian. *cons.* 19. *num.* 257. *lib.* 3. & Tiraquel. *de nobilit. cap.* 18. *num.* 26. Y de las grandezas, y hazañas de los Duques de Brabante, hizo particular historia Adriano Barlando.

(o) La Esclarecida, y Augusta Casa de AUSTRIA, es madre de casi inumerables Reyes, Emperadores; lo y lo que mas la ensalza, de muchos Santos, como advierte Pandulfo Collenutio *in compend. Neapol. lib.* 4. *cap. ult.* Jacob. Maynold. *ubi supr. fol.* 38. Camil. Borrel. *d. c.* 46. *num.* 237. Elias Reuspero, y Uvolfango Lacio, y Miguel Eicingero en los particulares libros que han escrito *de su genealogia*, Estevan de Garibay *en sus ilustraciones genealogicas*, & *lib.* 20. *histor. cap.* 2. 3. & 5. Geronymo Gebuilero *en su origen*, *y succesion de los Archiduques de Austria*, *y Condes de Abspurg*. Tomás Bocio Eugubino *de signis Eccles. Dei*, *lib.* 21. *cap.* 2. *pagin.* 121. & *seqq.* & *cap.* 5. *pag.* 161. & *seqq.* donde pone la descendencia, y grandezas de esta familia, y prueba que en ninguna del mundo ha havido tantos, y tan continuados Emperadores, ni de ninguna se han propagado tantos Reyes, y Principes, y que todo esto se lo ha concedido Dios por la virtud, y Religion, que siempre han guardado. Lo mismo refieren, y consideran otros muchos Autores, que junta el Doctor Diego de Valdes *de dignit. Regis Hispan. cap.* 5. *numer.* 6. & 7. donde dice, que es el corazon, y escudo del Imperio Romano, alegando para esto á Gerardo Roo *in Annalibus Austriacis lib.* 1. ubi ait: *Quòd si mente evolvatur immensa series Cæsarum in clarissima Austriæ Familia, nulla nunquam fuit Regum, Imperatorum fœcundior, genusque Imperatorûm imaginibus, tropæeis plenum, ipso Imperio præstantius, quæ cor, & clypeus Romanii Imperii*

ta poco el argumento para el caso de que se trata. Pues si tuviera alguna fuerza, la misma havia de bastar para vencer á los Consejos de Castilla, Aragon, Italia, y otros Reynos que V. M. posee, y goza por la Corona de España (p). La qual, y el tronco, y sangre de los Serenisimos Reyes Godos, de quien se deriva, y la lealtad, y voluntad con que siempre le han servido (q), no merece menor estimacion, y aficion en el Real pecho, y amparo de V. M.

XVII.

perii dicitur. Y de esto trata tambien el doctisimo Consejero de V. M. Gregorio Lopez Madera *en sus excelencias de la Monarquia de España*, *cap.* 5. *fol.* 33.

(p) Para que no haya mas razon de formar esta competencia con el Consejo de Indias, que con el de Castilla, y otros, vease lo que está notado *sup.* §. 2. *num.* 17. & §. 11. *num.* 64. & *seqq.*

(q) Aqui pudiera estender largamente la pluma en tratar de las grandezas, riquezas, y excelencias de los Reynos, y Provincias de España, de la antiguedad, y calidad de sus Reyes, y de la de los Godos, de donde descienden, en que tambien de tiempos muy antiguos está incorporada la sangre de Austria. De la pureza en la Fé, y Religion Christiana, que han conservado desde el Rey Recaredo, y en particular del amor, y lealtad que siempre han tenido á sus Reyes, en que se aventajan á todas las Naciones del mundo, por donde merecen, que de ellos sean reciprocamente amados, estimados, y preferidos. Pero quierolo escusar, por haver escrito tan copiosa, y doctimente sobre estos puntos, los doctisimos Consejeros Valdes y Madera en los lugares citados, Camillo Borrelo *de præstantia Regis Catholici per totum præsertim*, *cap.* 68. *ex num.* 64. & *cap.* 82. *ex num.* 15. Garibay, Maynoldo, y los demás que han escrito ilustraciones genealogicas, en las tablas particulares que hacen de los Reyes de España Tomás Bocio *d. lib.* 21. *de signis Eccles. Dei*, *cap.* 3. *per totum*, donde tambien pone la descendencia, y diez y siete excelencias de España, y sus Reyes, en que no hay, ni ha havido Nacion que la iguale. Y ultimamente el docto Coronista de V. M. Fr. Juan de la Puente en sus libros *de la Conveniencia de las dos Monarquias*, donde en el *lib.* 3. *cap.* 11. & 30. dice, que España se llamó PANIA, sive THUBALIA, porque tiene en abundancia todo quanto bueno está repartido en otras Provincias. De que trata asimismo el Regente Valenzuela *en sus discursos de estado*, *y guerra*, 2. *part. considr.* 28. *ex num.* 34. y Yo remitiendome á muchos Autores antiguos, y modernos, no solo nuestros, sino estrangeros, *in tract. de Indiar. jure*, *lib.* 1. *cap.* 7. *num.* 21. & *cap.* 16. *num.* 4. y ahora añado las palabras de Casiodoro *lib.* 1. *epist.* 23. donde encareciendo la justicia, y Religion de los Reyes Godos, dice: *Ut inter nationum consuetudinem perversam, Gothorum pars sis demonstrare justitiam: qui sic semper fuerunt in laudi medio constituti, ut & Romanorum prudentiam caperent, & virtutem genium postiderent.* Y porque lo ciñó todo maravillosamente Latino Pacato *en su Panegyrico á Teodosio*, *pag.* 2. no puedo dexar de poner sus palabras: *Nam primùm tibi mater Hispania est, terris omnibus terra fœlicior! cui excelenda, atque adeò ditandæ, impensius quàm cæteris gentibus supremus ille rerum fabricator studuisse: quæ nec Austrinis obnoxia æstibus, nec Arctois subjecta frigoribus, media fovetur axis utriusque temperie; quæ hinc Pyrenæis montibus, illinc Oceani æstibus, inde Tyrrheni maris litoribus coronata, naturæ solertis ingenio, velut alter Orbis, includitur. Adde tot egregias Civitates; adde cultæ, incultaque omnia, vel fructibus plena, vel gregibus; adde auriferorum opes fluminum: adde radiantium metalla gemmarum. Scio fabulas Poetarum, auribus multorum Postbumas.*

candi reperias aliqua nonnullis gentibus attribuisse miracula, quæ dum sint vera, sint singula: nec jam excutio veritatem. Sint, sa tribuitur, Gargara proventu lata tritici, Menavia numeretur armento, Campania ceretatur monte Gaurano, Lydia prædicetur amne Pactolo, dum Hispaniæ uni, quid quid laudatur, assurgat. Hæc duriissimo militet, hæc experitissimos Duces, hæc facundissimos Oratores, hæc clarissimos Vates parit; hæc Judicum mater, hæc Principum est. Hæc Trajanum illum, hæc deinceps Adrianum misit Imperio. Huic te debet Imperium. Cedat his terris terra Cretensis, parvi Jovis gloriata tumulis, & geminis Delos repetita natalibus, & alumno Hercule nobilis Thebe. Fidem contetare nescimus auditis, Deum dedit Hispania, quem videmus. Hasta aqui Pacato. Cuyo lugar traduxo, y aplicó felizmente un Poeta en unos Tercetos, celebrando el dichoso nacimiento de V. M. quando la insigne Universidad de Salamanca puso Cartél con leyes, y premio para este intento. Y no me parece que se ofenderá la gravedad del asunto que voy siguiendo con referirlos, pues antes (fuera de ser tan á proposito) le puede enoblecer la memoria de un dia tan venturoso, y renovar en todos la alegria de ver, y gozar yá crecido, y casi en su meridiano, el SOL, que aun en su amanecer pudo ilustrar el Mundo con esplendores, y llenarle de esperanzas tan sublimadas. Dicen asi:

Ligera fama de tocar tu trompa
Dexa, y de un nuevo Alcides glorias nuevas
Oye, y despues tu voz el ayre rompa.
La frente humilla tú, sobervia Tebas,
Noble por el antiguo, á quien dió el Cielo
Su pecho, y pecho para tantas pruebas.
De dos deydades madres cesa Delo
De alabarte, y tú Creta, porque cuna
Al gran Tonante dixte, y patrio suelo,
Pues hoy España con mayor fortuna,
De otro mas claro Sol oriente ha sido,
De otro Jupiter Hercules, y Luna.
Tú sola (Madre invicta) has merecido
Del Cielo piadoso mas favores,
Que desde el Ganges á Atlante ha repartido.
No te affligen del Austros los calores,
Ni el congelado Arcturo te atormenta,
Siempre produces frutos, siempre flores.
Gargara con las mieses se contenta,
A Lydia un Pactolo la enriquece,
A Menavia el ganado la acrecienta,
Mas en tí todo junto resplandece,
Trigo, y ganado tienes, titulo cierto,
Que con fuentes de plata el Tajo ofrece.
Y lo que mas sublima su decoro,
De Principes Heroyces Soberanos
En tí encierras la Mina, y el tesoro.
Roma lo diga, pues que tus Trajanos
Atrás dexaron sus Monarcas todos,
Y hoy nombra tus Teodosios, y Adrianos.
Tambien lo digan los Ilustres Godos,
Que tu Imperio, y la Santa Fé de Christo
Tanto ensancharon por diversos modos.

XVII.

QUE aun quando faltára lo que se ha dicho, no tiene sustancia la consideracion referida, pues se funda en un error tan manifiesto, como decir, que los Estados de Flandres vienen á V. M. por Varonía, y por la Casa de Austria, constando, como consta por las historias de los mismos Estados, que haviendo parado la sucesion de ellos en la Señora Maria Valesia, hija, y heredera de Carlos II. Duque de Borgoña, y Conde de Flandres, llamado el *Belicoso*, se los pretendió quitar el Rey Ludovico XI. de Francia, y para defenderse de tan gran contrario, se casó con el Señor Maximiliano, Archiduque de Austria (que despues fue Emperador) hijo del Emperador Federico III. y de la Señora Emperatríz Doña Leonor, hija del Señor Rey Don Duarte de Portugál, por los años de 1477. Del qual matrimonio nació el Señor Don Felipe de Austria el Hermoso, revisabuelo de V. M. que por la persona de su madre vino á heredar los dichos Estados, y haviendose casado con la Señora Doña Juana, hija de los Señores Reyes Católicos, vino á ser Rey de España el año 1506. y murió luego, dexando por successor á su hijo el Señor Emperador Carlos V. visabuelo de V. M. en quien se comenzaron á unir, y juntar todos estos Imperios, entrando unos, y otros, como parece, en la Casa de Austria por via de casamiento, y linea materna. De suerte, que en el modo de la succesion de ellos no huvo diferencia alguna, y aun la del tiempo en que se agregaron no es casi considerable (r).

XVIII.

El contrapuesto polo de Calisto
Tu yugo siente, y canta tu victoria
Todo quanto el dorado Apolo ha visto.
Altos principios de tan alta gloria
Tuviste en Ricaredo, cuyo nombre
Gravó la Fama en bronces por memoria.
Este, en tus Godos alcanzo renombre
Primero de Católico Christiano,
Y á Christo confesó por Dios, y Hombre.
Y dexando el error ciego Ariano,
Que ali su padre pertinaz mantuvo,
En Fé iguala su Martyr santo hermana.
La qual constante luego el pueblo tuvo,
Que de su Rey al paso, y al Exemplo
En vicios, ó en virtudes siempre anduvo.
Desde este tuvo en ti seguro templo
La Fé, la Religion, y el Christianismo,
De que firme columna te contemplo.
Su sangre aun dura, horror del Paganismo,
Y del furor Marbe reservada,
En Pelayo, retiene el valor mismo.
Tanto á Dios un celoso pecho agrada,
Tanto el linage Godo estima, y tanto
La gente que á su Imperio tiene dada.
Hoy vés renuevos de este tronco santo,
Que há cien siglos España que se alegra,
Y á sus contrarios es terror, y espanto.
Hoy, sin poner á Olimpo sobre Flegra,
Escalará tu fama el alto Cielo,
Sin temer del Letes el agua negra.

Hoy seguro te vés de todo el suelo,
Y un alegre Favonio te refresca,
Que espira flores llenas de consuelo.
Hoy el copioso cuerno de Amaltéa
En ti se vierte, y de la Edad dorada
Gozas, y eres del bien, y paz Idea.
Hoy del Pindo, y Parnaso la morada
Las Nueve dexan, y con dulce acento
Mecen la cuna de tu prenda amada.
Qual pronostica, que rompiendo el viento
Irán tus naves entre cana espuma,
Donde aun llegar no puede el pensamiento.
Qual dice, que será su valor suma
De todo quanto fueron tus passados,
Y le hace Marte en guerra, y en paz Numa.
Qual le promete, que serán los Hados
A tus intentos siempre favorables,
Y que están todos en su bien jurados.
Qual heroycas proezas admirables,
Que imite quando grande, le refiere,
Y excede con las suyas memorables.
Qual de Godofre, que renueve quiere
La ilustre, santa, y piadosa hazaña,
Pues vino al mundo quando Christo muere.
Dichoso siglo, venturosa España,
Que tal bien aguardais, y aquel dichoso,
Que huyendo de la muerte la guadaña,
Viva, y celébre el tierno infante hermoso.

(r) Todo lo que en este §. se refiere es tan cierto, y vulgar, que no tiene necesidad de comprobacion. Y los mismos Autores Flamencos lo dicen á cada paso, especialmente Jacobo Meyero *de reb. Flandriæ, in Maria*, y Jacobo Marcancio *rerum Flandria memorab. pag.* 308. donde cuenta las crudas guerras de Francia, y el casamiento de la Señora Maria Valesia con Maximiliano, los hijos que tuvieron, que el mayor fue el dicho Señor Rey Don Felipe I. Micaél Eicingero *in genealogia Principum Austriæ*, dice lo mismo, y confiesa, que por via de estos casamientos comenzó la Casa de Austria á juntar tan poderosos Estados. *Maximilianus* (inquit) *Belgium ingressus Mariam Caroli Ducis Burgundiæ Audacis filiam, uxoremque complurium principatuum hæredem, uxorem duxit opulentissimas Belgarum Sequanorumque ditiones Austriacæ domui adjecit.* Y poco despues: *Connubiis inter filium suum* (*quem unicum ex Burgunda suscepit*) *& inter Incliytorum Regum Ferdinandi, & Elizabethæ filiam Joannam, nupsit ad amplissimam Hispaniæ Regnorum successionem aditum Austriacæ domui Serenissima aperuit, &c.* Lo mismo refiere, y considera el Botero *en sus libros de razon de estado, tit. de Parentadi*, tratando de las grandes Casas que se han juntado á otras por via de casamiento. Y latísimamente Francisco Hareo *en sus Anales de los Duques, ó Principes de Brabante in Maximiliano & Maria pag.* 432. *& seqq.* Donde refiere uno por uno los titulos, y Estados en que succedió el Señor Rey Don Felipe I. por la muerte, y herencia de Madama Maria su madre. Tambien lo apunta Pedro Opmeero *in opere chronograph. pag.* 429. por estas palabras: *Maximilianus Archidux Austriæ in uxorem duxit Mariam filiam Caroli Burgundi perquam potius ist Burgundiæ, de cæteris Regionibus Belgii. Nata erat Maria Bruxellis anno* 1457. 13. *Febr. & anno* 1482. *ex equo in venatione lapsa, diem obiit extremum.*

(s) Que quando en una persona concurren diferentes titulos, oficios, ó dignidades, cada uno retiene sus derechos, ó privilegios, y se juzga como diverso, y separado, es decision expresa del J. C. en la *l. tutorum* 22. *D. de iis, quib. ut ind.* ibi: *Diversa sunt enim jura, quamvis plura in eamdem personam deveniunt, aliud tutoris, aliud legatarii*, junctis aliis plurimis juribus, exemplis, & Auctoribus, quæ Ego congessi *in tract. de Indiar. Jure lib.* 2. *cap.* 22. *n.* 7. *cum multis seqq.* Regens Valenzuel. *cons.* 92. *num.* 78. *& in discurs. præcedent. num.* 28. *& seqq.* Cisarel. *decis. Neapolit.* 43. *num.* 23. Camil. Borrel. *de præst. Reg. Cathol. cap.* 46. *num.* 46. *& seqq.* Mastril. *de Magistrat. lib.* 5. *cap.* 6. *num.* 99. Gab. Perein. *decis. Portugal.* 2. *num.* 2. Stephan. Gratian. *discept. forens. cap.* 211. *num.* 13. *& literum, c.* 298. *num.* 20. *cum multis seqq.* & Card. Tusch. *practic. concl. jur. lit. P. verb. Persona, concl.* 317.

(t) Que los actos hechos por una persona que representa muchas se juzguen, y regulen segun el oficio, ó causa de que proceden, es doctrina de Bart. *in l.* 1. *num.* 4. *C. de Metropol. Beryte*, y del text. *in cap. à collatione, de appellat. lib.* 6. *cap. postulasti de concess. prabend.* cum aliis adductis à Me, & ab Auctoribus *supr.* relatis, Anton. Corsetus *singul. verb. Vox.* Andr. ab Exea *in cap. cum omnes à num.* 131. *de constitut.* Cabedo *decis. Portugal.* 61. *num.* 6. *& decis.* 122. *num.* 6. *part.* 2. Gama *decis.* 230. *&* 253. Y por esto dixo Felino, á quien refiere, y sigue Tuscho *lit. d. concl.* 5. *num.* 5. que el Abad fuera de la Iglesia Catedral precede al Canonigo de ella; pero dentro de la Iglesia es precedido por el Canonigo. Y Besold. *d. q. de præcedent. cap.* 2. *num.* 15. dice, que el Rey de Dania quando concurre en los actos Imperiales es precedido de los Electores, y otros Principes, porque entra alli como Duque de Holsatia; pero fuera de estos actos se le dá mejor lugar, como á Rey de Dania. Y de los mismos principios resulta, que si uno fuese Conde, ó Duque, y se casase con una Reyna, no por eso se perderian en él las preeminencias, y prerogativas Reales; antes el marido resplandeceria con los rayos de la mayor dignidad de la muger, y ella no perderia por ser menor la del marido, porque cada uno conserva su estado sin confundirse, como muy bien lo advirtió Mart. Laudens. *tract. de Principe, quæst.* 176. Bald. *in cap. significavit, col.* 2. *de rescript.* Franc. à Ponte *de potest. Pro-reg. tit.* 20. §. 2. *de divers. provis. num.* 28. Palac. Rub. *in rubr. de donat. inter* §. 43. *num.* 20. El qual dá la razon, y es, que el Reyno no pasa en el marido por dote, si no quedando en la Reyna, gozan los dos de su dignidad; y asi ambos han de hacer, y hacen las presentaciones, como se vió en tiempo de los Señores Reyes Católicos, y Don Felipe I. y Doña Juana, y lo advierte el mismo Palacios Rubios *de restent. Regni Navar.* §. 5. y otros que refiere su Adicionador Barahona *d. num.* 20.

XVIII.

QUE aun quando concedieramos (sin perjuicio de la verdad) que en los Estados de Flandres havia entrado V. M. por linea paterna, y en los de España por materna; en llegandose á juntar, é incorporar en su Real Corona, cada uno se debe juzgar, y estimar por sí, y entre sí, conforme á la calidad, y dignidad que tiene (s), por estár como está dispuesto en derecho, que quando en una persona se juntan diversos titulos, como de Emperador, Rey, Duque, Conde, y otros semejantes, cada uno de ellos retiene su grado, y naturaleza, y sus actos se regulan por la causa de que proceden, sin mezclarse unos con otros (t). Y asi pues V. M. tiene la silla de su Imperio en España, y como Rey de ella honra á sus Consejeros en esta Pasqua, permitiendo lleguen á besar su Real mano, deben dár á cada uno el lugar que le toca, segun el estado, y calidad del Reyno, y Govierno, que representa, y el acto que se exer-

ce,

ce, y la parte donde se halla (u); porque si esta accion fuera en Flandres, ó se hiciera en consideracion, y contemplacion de aquellos Estados, pudiera tener mas color el Consejo de ellos en la antelacion que pretende.

XIX.

QUE no tiene mas fuerza otra consideracion, en que, segun dicen, se insiste tambien mucho por el Consejo de Flandres, diciendo que el de las Indias no es Supremo, y pretendiendo fundar esto, con que las suplicaciones que dél se interponen en grado de segunda suplicacion con las mil y quinientas, conforme á la ley de Segovia, se llevan al de Castilla, como se vió los años pasados en la causa del Ducado de Veraguas; porque lo cierto es, que despues que se erigió tuvo, y tiene titulo de Supremo, y como tal exerce su jurisdiccion en todos los negocios civiles, y criminales que le competen, sin recurso á otro Tribunal, como expresamente lo dicen las Leyes, Ordenanzas, Cedulas Reales, y Autores que de esto tratan (x). Y en el mismo Consejo se presentan las peticiones de segunda suplicacion, y asi se hizo en lo de Veraguas; pero como en tales ca-

(u) Esto de que en las preeminencias se ha de preferir el que está en su tierra al que es estraño de ella, y que en su propria casa el menor precede al mayor es doctrina de Angelo, y Juan de Imola *in l. qui solvendo, D. de hared. instituend.* Abad *in cap. venerabilem num. 19. de elect.* y la sigue Cœphal. *cons. 226. num. 20. vol. 2.* Joan. de Platea, & Lucas de Pena *in l. nihil, C. de Palatin. lib. 12.* Casaneo *in Catalog. glor. mund. 4. part. consid. 22. & 43. & part. 11. consid. 13.* Tiber Decian. *respons. 67. num. 12. cum seq. volum. 2.* Menoq. *cons. 302. num. 36.* & latè Hieron. Gonzal. *in reg. 8. Cancel. glos. 6. num. 100. cum seqq.* Besoldus *dissert. de præced. cap. 3. num. 5.* Et ratio est, quia quilibet est Rex in domo sua, *cap. duo ista 28. quæst. 4.* Molina *de primogen. lib. 1. cap. 2. num. 24.* Godeus. *cons. 11. num. 6.* Y por esto dixo la glosa *in l. apud eum, D. de manumis. vind. Quòd inter duos æquales, qui est in suo territorio, altero est major.* Y de esto infieren que el Arzobispo quando está en la Diocesi de su Sufraganeo le ha de honrar mucho, Casan. *d. 4. part. cons. 22.* Guerta *cons. 2. num. 14.* & Calefatus *de equestri dignitate, num. 87. & seqq.*

(x) Que el Consejo de las Indias sea Supremo, y tenga, y exerza suprema jurisdiccion en todas las causas de ellas es tan notorio, que no sabemos cómo se ha podido ignorar, ó poner en duda, porque ninguna cosa declararon, y repitieron mas las ordenanzas, y cedulas que de esto tratan. Y asi en la *ordenanza 2.* del Consejo de las del año de 1571. que ahora nuevamente se ha confirmado, y añadido por V. M. se dice por palabras expresas: *Porque los del nuestro Consejo de las Indias con mas poder, y autoridad nos sirvan, y ayuden á cumplir con las obligaciones que tenemos al bien de tan grandes Reynos, y Señorios. Es nuestra merced, y queremos que el dicho Consejo tenga la jurisdiccion suprema de todas las nuestras Indias Occidentales, descubiertas, y por descubrir: y de los negocios que de ellas resultaren, y dependieren: y para la buena governacion de ellas, y de los negocios que de ellas resultaren, y administracion de justicia, pueda ordenar, y hacer con consulta nuestra las leyes, pragmaticas, y ordenanzas, y provisiones generales, y particulares, que por tiempo para el bien de aquella República convinieren. Y assimismo ver, y examinar para que Nos las aprobemos, y mandemos guardar, qualesquier ordenanças, constituciones, y otros estatutos que hicieren los Prelados, Capitulos, y Cabildos, y Conventos de las Religiones, y los nuestros Virreyes, Audiencias, Consejos, y otras Comunidades de las Indias, en las quales, como dicho es, y en todos los demás Reynos, y Señorios nuestros, en las cosas, y negocios dependientes de las Indias el dicho nuestro Consejo sea obedecido, y acatado, assi como lo son los otros nuestros Consejos, y que sus provisiones, y mandamientos sean en todo, y por todo cumplidos, y obedecidos en toda parte, y por todas qualesquier personas á quien fueren dirigidos.* Y por el *cap. 4.* de las mismas ordenanzas se manda que ningunas justicias donde residiere el Consejo de Indias se puedan entremeter á conocer de cosas de ellas. La qual se mandó cumplir por otra cedula del año de 1584. en que especialmente se inhiben los del Consejo de Castilla, y Alcaldes de Corte, y se declara, que no puedan conocer, ni conozcan de negocios pertenecientes al Consejo de las Indias, por ninguna via, instancia: ni recurso, sino que se los remitan, si ante ellos vinieren: y los Relatores, y Escrivanos, siendo mandados por el dicho Consejo, vengan á él á hacer relacion de los negocios que ante ellos pasaren. Por el *cap. 25.* de estas mismas ordenanzas de 71. y por el 4. de las nuevas de V. M. y por una cedula de 14. de Julio de 1561. se manda, que no puedan ser inhibidos los del Consejo Real de las Indias por ningun Juez Eclesiastico en los negocios que trataren: y puedan para ello despachar las provisiones necesarias, y las ordinarias para alzar las fuerzas en los pleytos de Indias, de que en estos Reynos se conociere. Otras muchas cedulas concernientes á esto se podrán vér en el *1. tom.* de las impresas, *pag. 2. & seqq.* y en el *lib. 2. tit. 2. de la Recopilacion de las leyes de las Indias*, que vá disponiendo el Licenciado Don Rodrigo de Aguiar y Acuña, dignisimo Consejero de V. M. y el mas antiguo en el de las Indias, cuyo Sumario ha impreso estos dias, y por él solo se puede entender el cuidado que ha puesto en este trabajo, y el que ahorrarémos en estando acabado. Antonio de Herrera *en su historia general de las Indias*, nombra tambien á cada paso á este Consejo con el titulo de SUPREMO. Y el Coronista Gil Gonzalez Davila *en su Teatro de las grandezas de Madrid* pone todos los Consejos que V. M. tiene en esta Corte, y no toma en la pluma al de Flandres, por la poca noticia que dél hay, y ha habido en ella. Y llegando á tratar del de las Indias, *pag. 471. & seq.* no solo le llama REAL y SUPREMO, sino que le alarga mas que en todos en la relacion de su autoridad, y grandezas; y dice, que se estiende su jurisdiccion por mas de quatro mil y novecientas leguas, y que procede en todo con la soberania, y suprema jurisdiccion que tiene el Consejo de Castilla, comprehendiendo lo perteneciente á mar, y tierra, militar, y politico, paz, y guerra, civil, y criminal, y la correspondencia, y superioridad sobre el Presidente, Jueces, y Oficiales de la contratacion de las Indias, que residen en Sevilla, expedicion de flotas, y armadas, y sobre otras once Audiencias, y Chancillerias que le estan subordinadas. Y que consulta los Virreynados, Presidencias, Audiencias, Governaciones, Corregimientos, y otros innumerables cargos seculares de paz, y guerra, que allí refiere, y un Patriarcado, seis Arzobispados, y treinta y dos Obispados, docientas Dignidades, trecientos y ochenta Canonicatos, y otras tantas Raciones, y otros muchos, y muy pingues Beneficios. Por manera que este es punto que no recibe dificultad, y el nombre de SUPREMO quadra por todas vias al Consejo de Indias, ahora digamos que esta palabra significa lo mismo que *Superior*, ahora la recibamos en su sentido comun, que es *ut Supremus dicatur, non is demum qui post aliquem stá etiam post quem nemo sit & quem nemo sequatur, l. 34. D. de vulg. & pupil. l. 92. D. de verbor. significat. l. 78. §. prædium, de legat. 2.* cum aliis traditis á Brisonio, Prateio, Schardo, Calvino, & aliis *de verbis juris, verb. Supremus.* Pues, como queda visto, es tan grande la autoridad, y superioridad de este Consejo, y de lo que en él se determina no hay recurso á otro.

casos toca el nombramiento de los Jueces á su Magestad (y), nombró los todos del de Castilla, por no haver quedado en el de Indias quien lo pudiese ser, por causa de haverlo sido en las sentencias de que se suplicaba. Y huvo decreto particular en que se declaró esto; y luego un exemplar en el pleyto del Adelantamiento de Yucatan, en el qual se interpuso la misma suplicacion, y fueron nombrados dos del Consejo de Indias, que no se hallaban impedidos, y tres del de Ordenes; y asi se ha ido, y vá haciendo, y variando en otros muchos negocios que cada dia se determinan (z).

XX.

QUE ultimamente no puede perjudicar al derecho del Consejo de las Indias la posesion en que pretende estár el de Flandres, por decir que tuvo un acto en su favor los años pasados, por haversele dado, y señalado mejor lugar en una Procesion del dia del Corpus. Porque caso que esto haya sido, no tuvo noticia de ello el de las Indias en tiempo que pudiese contradecirlo (*). Y quando aun lo huviera sabido, y disimulado entonces por algunos respetos, no pudo por uno, ni por muchos actos perder el derecho, y preeminencia de su comunidad, siendo cosa tan importante (a). Y quando por esto huviera caído

(y) La segunda suplicacion se ha de interponer en el Consejo, ó Chancilleria donde ha pasado la causa, dentro de veinte dias de la notificacion de la sentencia de que se suplica, y dentro de otros quarenta se ha de presentar en este grado ante la persona Real, á quien toca el nombrar los Jueces Comisarios, ó Delegados que le pareciere, para que por los mismos autos vean, y determinen estas causas, los quales de ordinario suelen ser cinco, aunque antes no havia numero señalado. Todo esto se colige con evidencia por la *l. 2. y siguientes del tit. 20. lib. 4. Recopil.* y por lo que cerca del estilo, y práctica de ellas escriven Azevedo *ibidem*, Avendaño *en su Tratado de la segunda suplicacion*, Joan. Gutierr. *lib. 3. practic. quæst. 38.* Paz *in praxi 7. part. tom. 1. cap. unico*, Villadiego *in Politica, cap. 4. num. 256.* & Curia Filippica *3. part. §. 5.*

(z) Que en los pleitos de Veraguas, y Yucatan haya pasado lo que aqui se refiere, consta por ellos, y por los decretos Reales que están en los libros de este Consejo Real de las Indias.

(*) No se induce costumbre donde no hay ciencia, y paciencia de la parte contra quien se pretende adquirir, ó victoria despues de alguna contradicion, *l. 2. C. de servit. & aqua*, ibi: *Ego sciente, & patiente, l. cum de consuetudine, D. de legib.* ibi: *Cum de consuetudine Civitatis, vel Provinciæ conferre quis videtur: primum quidem illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquando judicio consuetudo firmata sit, cum aliis quæ late congerit Bart. in l. de quibus, num. 16. D. eod.* Riminald. *ad tit. institution. de testament. num. 178. & seqq.* Gail. *lib. 2. pract. observ. 30.* Decian. *resp. 51. n. 61. vol. 2.* Rota Genuæ *decis. 17. num. 9.* Molin. *de primog. lib. 2. cap. 6. num. 28.* Joan. Garcia *in tract. de expens. cap. 9. num. 45.* Eduard. Caldeira *lib. 3. var. cap. 10.* & conducit illud Apulei *lib. 1. de asino aureo: Quòd nemo novit, pene non sit.*

(a) Asi como los oficios de los Magistrados son de derecho público *l. 1. §. hujus studii, D. de justit. & jure*, ibi: *Publicum jus est, quod in sacris, in Sacerdotibus, & in Magistratibus consistit*, lo son tambien las honras, y preeminencias, que á los tal-

Ma-

do de la posesion en que estaba, la pudiera volver á pedir, y recobrar (b); porque para perderla del todo, era necesaria una costumbre enderezada á solo este efecto, y legitimamente prescripta por tiempo de quarenta años, ó por lo menos de diez, segun la opinion de muchos Autores (c): y faltando todo en el caso presente, y siendo la justicia del Real Consejo de las Indias tan llana, y constante, como queda fundada, espera seguro, y suplíca humilde que V.M. se le mande guardar, que es á quien toca componer, y declarar estos puntos de precedencia (d).

Magistrados les competen. Bartol. Joann. de Plarea, & Lucas de Pena *in l. 1. C. de dignitatib. cap. ultim. 89. dist.* Besold. *in d. quæst. de præced. & iter. prærog. c. 3. num. 3.* donde añade, que aun se pueden llamar de derecho natural, argum. text. *in cap. ordo 33. q. 5.* & aliorum quæ tradit Decianus *respons. 7. num. 69. & seqq. volum. 3.* De aqui nace que no las pueden perder, ni perjudicar por su negligencia, ó descuido, pues no pudieran renunciarlas, ó remitirlas por pacto expreso, aunque gustarán de ello, *l. quidam decedens 6. de administr. tutor.* ibi: *Nemo enim jus publicum remittere potest hujusmodi cautionibus, nec mutare formam antiquitus constitutam, i. generaliter, l. à tutoribus, D. eod. l. jus publicum, D. de pact. l. neque ex Prætorio, D. de regul. jur. l. testandi 13. C. de testam.* ibi: *Non autem jurisdictionis mutare formam, vel juri publico derogare cuiquam permissum est.* Y hablando en estos mismos terminos de precedencia lo dixo Jason *in l. fin. D. de constit. Princip. num. 57.* Felin. *in cap. accessissent, num. 29.* & Decius *num. 82. de constitut.* Socinus *cons. 79. num. 47. lib. 4.* Tiber. Decian. *d. respons. 74. num. 69. & respons. 43. n. 30. volum. 3. & respons. 21. num. 10. & 74. lib. 1.* Joan. Garcia *de nobilitat. glos. 6. num. 29.* Craveta *cons. 241. num. 17.* Menoq. *cons. 1. num. 102. lib. 1. & cons. 264. ex num. 18. ad 24. lib. 3.* Besoldus *d. cap. 3. num. 3.* Stephan. Gratian. *in addition. ad decis. Marchiæ 252. num. 1. & discept. forens cap. 298. num. 99.* Franc. Ponte *decis. 8. num. 11.* Seraphin. Olivar. *decis. 341. num. 1. cum sequent.* Donde dán por razon, que estas materias de precedencia son de gran consideracion, y causan grave perjuicio, y penden de la autoridad, y voluntad del Principe, y asi no se pueden perder, ni ganar sin ella; ni el antecesor en el oficio, ó diguidad puede perjudicar tacita, ni expresamente á los que despues sucedieren en ella, especialmente teniendo como tienen estos actos tracto sucesivo. Para lo qual se puede ponderar la *l. licitatio 9. earum rerum, D. de publ. & vectigal.* donde se determina, que aunque por descuido del Alcavalero que hoy es, se haya dexado de cobrar algun derecho acostumbrado, y debido, no parará perjuicio, para que lo pida, y cobre el que despues le sucede en el cargo: *Earum rerum vectigal, quarum nunquam præstitum est, præstari non potest, quòd si præstari consuetum in diligentia publicani omiserat, alius exercere non prohibetur.* Y es tambien texto maravilloso para el proprio intento la *l. voluntariæ 12. C. de excusat. tut.* en la qual se dice, que aunque voluntariamente uno haya recibido la carga de alguna tutela, teniendo privilegios para escusarse de ellas, no le perjudicará este acto, para que contra su voluntad le compelan á tener otras: *Voluntariæ tutelæ munera privilegiis nihil derogant.* Y lo mismo se dice en la *l. 30. §. 2. & in l. 31. in fin. D. eod.* y lo prosigue, y exorna Vurmsero *1. pract. 38. observ. 6.* Hippolyt. de Marsil. *sing. 192.* Cæphal. *cons. 451. num. 356.* Brunorus à Sole *in locis common. verb. Actus, num. 26. fol. 34.* conducit text. *in cap. 1. de donation.* ibi: *Facere verò deteriorem non debet*, cum aliis traditis à Did. Valdesio *de dignit. Regum Hispan. cap. 3. num. 14. 30.*

(b) Que el derecho de precedencia perdido, ó perjudicado por algunos actos contrarios, ó por omision, ó descuido de quien debiera defenderle, se pueda volver á pedir, y cobrar, y haya de obtener, sin embargo de ellos, quien con justificacion le pretende, es decision expresa de Baldo, *consil. 387. col. 2. in princip. versic. Neque potest, volum. 2.* Purpurato *cons. 540. in fin. num. 19. lib. 2.* Menoq. *cons. 902. num. 78. lib. 10.* & Stephan. Gratian. *discept. forens. d. cap. 298. num. 11.* donde dán por razon, que aunque por el descuido se haya perdido el uso, ó la posesion: *Non fuit tamen bonum jus deperditum, & quælibet res de facili revertitur ad suam naturam, l. 1. in princip. D. de orig. jur. l. si unus, §. pactus ne peteret, ad finem, D. de pact.* cum aliis traditis à Gail. *lib. 2. pract. observ. 80. num. 7.* Magonio *decis. Florent. 21. num. 45.* & Amatis *decis. 32. num. 5.*

(c) Que no baste uno, ni muchos actos para quitar el derecho de precedencia, á quien por justicia, y razon le compete, si no es que se pruebe costumbre contraria, legitimamente prescripta, y que los tales actos se hicieron, y encaminaron para solo este efecto de adquirirla, é introducirla, y no por urbanidad, ó descuido de quien pudo contradecirlos, es opinion comun de todos los Autores que quedan citados, y de Andres de Siculo *cons. 5. lib. 2.* Decio *dict. cap. cùm accessissent, colum. penult. ante fin. de constit.* Y de otros que refiere, y sigue Purpurato *in l. 1. num. 200. D. de officio ejus*, los quales requieren quarenta años para introducir, ó prescribir semejante costumbre. Y que por lo menos sean menester diez, con pluralidad de actos, en ciencia, y paciencia del adversario, es asimismo comun opinion de otros muchos Autores que cita Fabio de Anna *consil. 40. num. 4.* Mastrillo *de Magistrat. lib. 3. cap. 4. num. 31.* y Aloisio Riccio *en la coleccion. 1069. & in praxi resolut. 553. num. 1. & tit. prax. præcedent. n. 142.* & quod per contrarios actus, patientiamque familiarem nihil derogetur huic juri prælationis, quia urbanitas, & modestia non inducit obligationem, fuit doctrin. Deciani *dict. consil. 7. num. 69. volum. 3. & consil. 67. num. 16. volum. 2.* & Menoq. *cons. 91. volum. 1.* ubi ad hoc allegant *l. operis 31. D. de oper. libert.* ibi: *Operis non impositis manumissus, etiam si ex sua voluntate aliquo tempore præstiterit, compelli ad præstandas, quas non promisit, non potest.*

(d) Que toque principalmente á los Reyes, y Soberanos Señores señalar, y conservar el orden, grados, y preeminencias de las Dignidades, y Magistrados, es decision expresa de los Emperadores *in l. 1. C. ut dignit. ordo servetur*, donde mandan que se tenga por sacrilegio el menospreciar lo que cerca de esto huviere ordenado: *Si quis indebitum sibi locum usurpaverit nulla se ignorantiæ defendat, sitque planè sacrilegii reus qui divina præcepta neglexerit.* Y lo mismo se prueba por el *Authent. de hæred. & falcid. §. inordinatum, collation. 1. & in cap. ad hoc 89. distinct.* cum latè traditis ab Alberto Leonino, *cons. 1. num. 2. & seqq.* Dauther. *de testament. fol. 7.* Goldastus *in Seniore, lib. 1. cap. ult.* & Besoldus *in quæst. de præced. cap. 2. in fine.*

PA-

PAPEL POLITICO,

CON LUGARES DE BUENAS LETRAS,

sobre la variedad de los dictamenes de los hombres,

asi en el juzgar, como en el discurrir,

A CERCA DE QUALQUIER COSA.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

do de la posesion en que estaba, la pudiera volver á pedir, y recobrar (b); porque para perderla del todo, era necesaria una costumbre enderezada á solo este efecto, y legitimamente prescripta por tiempo de quarenta años, ó por lo menos de diez, segun la opinion de muchos Autores (c): y faltando todo en el caso presente, y siendo la justicia del Real Consejo de las Indias tan llana, y constante, como queda fundada, espera seguro, y suplíca humilde que V.M. se le mande guardar, que es á quien toca componer, y declarar estos puntos de precedencia (d).

Magistrados les competen. Bartol. Joann. de Plarea, & Lucas de Pena *in l. 1. C. de dignitatib. cap. ultim. 89. dist.* Besold. *in d. quæst. de præced. & iter. prærog. c. 3. num. 3.* donde añade, que aun se pueden llamar de derecho natural, argum. text. *in cap. ordo 33. q. 5.* & aliorum quæ tradit Decianus *respons. 7. num. 69. & seqq. volum. 3.* De aqui nace que no las pueden perder, ni perjudicar por su negligencia, ó descuido, pues no pudieran renunciarlas, ó remitirlas por pacto expreso, aunque gustarán de ello, *l. quidam decedens 6. de administr. tutor.* ibi: *Nemo enim jus publicum remittere potest hujusmodi cautionibus, nec mutare formam antiquitus constitutam, i. generaliter, l. à tutoribus, D. eod. l. jus publicum, D. de pact. l. neque ex Prætorio, D. de regul. jur. l. testandi 13. C. de testam.* ibi: *Non autem jurisdictionis mutare formam, vel juri publico derogare cuiquam permissum est.* Y hablando en estos mismos terminos de precedencia lo dixo Jason *in l. fin. D. de constit. Princip. num. 57.* Felin. *in cap. accessissent, num. 29.* & Decius *num. 82. de constitut.* Socinus *cons. 79. num. 47. lib. 4.* Tiber. Decian. *d. respons. 74. num. 69. & respons. 43. n. 30. volum. 3. & respons. 21. num. 10. & 74. lib. 1.* Joan. Garcia *de nobilitat. glos. 6. num. 29.* Craveta *cons. 241. num. 17.* Menoq. *cons. 1. num. 102. lib. 1. & cons. 264. ex num. 18. ad 24. lib. 3.* Besoldus *d. cap. 3. num. 3.* Stephan. Gratian. *in addition. ad decis. Marchiæ 252. num. 1. & discept. forens cap. 298. num. 99.* Franc. Ponte *decis. 8. num. 11.* Seraphin. Olivar. *decis. 341. num. 1. cum sequent.* Donde dán por razon, que estas materias de precedencia son de gran consideracion, y causan grave perjuicio, y penden de la autoridad, y voluntad del Principe, y asi no se pueden perder, ni ganar sin ella; ni el antecesor en el oficio, ó diguidad puede perjudicar tacita, ni expresamente á los que despues sucedieren en ella, especialmente teniendo como tienen estos actos tracto sucesivo. Para lo qual se puede ponderar la *l. licitatio 9. earum rerum, D. de publ. & vectigal.* donde se determina, que aunque por descuido del Alcavalero que hoy es, se haya dexado de cobrar algun derecho acostumbrado, y debido, no parará perjuicio, para que lo pida, y cobre el que despues le sucede en el cargo: *Earum rerum vectigal, quarum nunquam præstitum est, præstari non potest, quòd si præstari consuetum in diligentia publicani omiserat, alius exercere non prohibetur.* Y es tambien texto maravilloso para el proprio intento la *l. voluntariæ 12. C. de excusat. tut.* en la qual se dice, que aunque voluntariamente uno haya recibido la carga de alguna tutela, teniendo privilegios para escusarse de ellas, no le perjudicará este acto, para que contra su voluntad le compelan á tener otras: *Voluntariæ tutelæ munera privilegiis nihil derogant.* Y lo mismo se dice en la *l. 30. §. 2. & in l. 31. in fin. D. eod.* y lo prosigue, y exorna Vurmsero *1. pract. 38. observ. 6.* Hippolyt. de Marsil. *sing. 192.* Cæphal. *cons. 451. num. 356.* Brunorus à Sole *in locis common. verb. Actus, num. 26. fol. 34.* conducit text. *in cap. 1. de donation.* ibi: *Facere verò deteriorem non debet*, cum aliis traditis à Did. Valdesio *de dignit. Regum Hispan. cap. 3. num. 14. 30.*

(b) Que el derecho de precedencia perdido, ó perjudicado por algunos actos contrarios, ó por omision, ó descuido de quien debiera defenderle, se pueda volver á pedir, y cobrar, y haya de obtener, sin embargo de ellos, quien con justificacion le pretende, es decision expresa de Baldo, *consil. 387. col. 2. in princip. versic. Neque potest, volum. 2.* Purpurato *cons. 540. in fin. num. 19. lib. 2.* Menoq. *cons. 902. num. 78. lib. 10.* & Stephan. Gratian. *discept. forens. d. cap. 298. num. 11.* donde dán por razon, que aunque por el descuido se haya perdido el uso, ó la posesion: *Non fuit tamen bonum jus deperditum, & quælibet res de facili revertitur ad suam naturam, l. 1. in princip. D. de orig. jur. l. si unus, §. pactus ne peteret, ad finem, D. de pact.* cum aliis traditis à Gail. *lib. 2. pract. observ. 80. num. 7.* Magonio *decis. Florent. 21. num. 45.* & Amatis *decis. 32. num. 5.*

(c) Que no baste uno, ni muchos actos para quitar el derecho de precedencia, á quien por justicia, y razon le compete, si no es que se pruebe costumbre contraria, legitimamente prescripta, y que los tales actos se hicieron, y encaminaron para solo este efecto de adquirirla, é introducirla, y no por urbanidad, ó descuido de quien pudo contradecirlos, es opinion comun de todos los Autores que quedan citados, y de Andres de Siculo *cons. 5. lib. 2.* Decio *dict. cap. cùm accessissent, colum. penult. ante fin. de constit.* Y de otros que refiere, y sigue Purpurato *in l. 1. num. 200. D. de officio ejus*, los quales requieren quarenta años para introducir, ó prescribir semejante costumbre. Y que por lo menos sean menester diez, con pluralidad de actos, en ciencia, y paciencia del adversario, es asimismo comun opinion de otros muchos Autores que cita Fabio de Anna *consil. 40. num. 4.* Mastrillo *de Magistrat. lib. 3. cap. 4. num. 31.* y Aloisio Riccio *en la coleccion. 1069. & in praxi resolut. 553. num. 1. & tit. prax. præcedent. n. 142.* & quod per contrarios actus, patientiamque familiarem nihil derogetur huic juri prælationis, quia urbanitas, & modestia non inducit obligationem, fuit doctrin. Deciani *dict. consil. 7. num. 69. volum. 3. & consil. 67. num. 16. volum. 2.* & Menoq. *cons. 91. volum. 1.* ubi ad hoc allegant *l. operis 31. D. de oper. libert.* ibi: *Operis non impositis manumissus, etiam si ex sua voluntate aliquo tempore præstiterit, compelli ad præstandas, quas non promisit, non potest.*

(d) Que toque principalmente á los Reyes, y Soberanos Señores señalar, y conservar el orden, grados, y preeminencias de las Dignidades, y Magistrados, es decision expresa de los Emperadores *in l. 1. C. ut dignit. ordo servetur*, donde mandan que se tenga por sacrilegio el menospreciar lo que cerca de esto huviere ordenado: *Si quis indebitum sibi locum usurpaverit nulla se ignorantiæ defendat, sitque planè sacrilegii reus qui divina præcepta neglexerit.* Y lo mismo se prueba por el *Authent. de hæred. & falcid. §. inordinatum, collation. 1. & in cap. ad hoc 89. distinct.* cum latè traditis ab Alberto Leonino, *cons. 1. num. 2. & seqq.* Dauther. *de testament. fol. 7.* Goldastus *in Seniore, lib. 1. cap. ult.* & Besoldus *in quæst. de præced. cap. 2. in fine.*

PA-

PAPEL POLITICO,

CON LUGARES DE BUENAS LETRAS,

sobre la variedad de los dictamenes de los hombres,

asi en el juzgar, como en el discurrir,

A CERCA DE QUALQUIER COSA.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

PAPEL POLITICO,

CON LUGARES DE BUENAS LETRAS,

sobre la variedad de los dictamenes de los hombres

asi en el juzgar, como en el discurrir á cerca de qualquier cosa.

ACuerdome, que besando á V. P. las manos los dias pasados, me preguntó, si causaba en mi algun particular sentimiento, que despues de haver dicho, y fundado mi voto en los negocios de justicia, ó govierno, que se ofrecian en el Real acuerdo, huviese alguno, ó algunos de los que en él se juntan, que sintiese lo contrario, ó echase por diferente camino; y aunque es verdad que qualquiera se paga de sus cosas, y principalmente de las que nacen de ingenio, en que hay pocos que consientan igualdad, y casi ninguno que conceda ventaja, de donde vino Marcial á decir con mucha razon en el *libro* 8. *de sus Epigramas, Epig.* 18.

Aurum, & opes, & rura frequent donabit amicus:
Qui velit ingenio cedere rarus erit.

y Platon: *Nemo est, cui sua mala, non videantur esse optima*: con todo eso, respondí á V. P. y agora vuelvo á firmar con toda certeza, que de ninguna suerte turba, ni altera mi animo el diferente, ó contrario opinar de estos Señores, mis compañeros, porque ha muchos dias que entendí de nuestros Jurisconsultos ser natural en los hombres esta facilidad de encontrarse en sus pareceres, *l. item si unus 19. §. principaliter, D. de recep. arbit.* ibi: *Quia res ferè sine exitu futura est, propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem, l. quia poterat 4. D. ad Trebell.* ibi: *Cum varia sint hominum voluntates.* Y de hallarse tan varios en el sentir, y discurrir en qualquier negocio que se proponga, como lo son en los gustos, y en los rostros, ó en el tono de la voz, con que declaran sus opiniones, que es lo que gravemente dió á entender Persio en su *Satyr.* 5. diciendo:

Mille hominum species, & rerum discolor usus:
Velle suum cuique est: nec voto vivitur uno.

y Cicer. *en el primero de los oficios*, por estas palabras: *Ut in corporibus magnæ dissimilitudines sunt, alios enim videmus velocitate ad cursum alios viribus ad luctandum valere, itemque in formis, aliis dignitatem inesse, aliis venustatem, sic enim in animis existunt etiam majores varietates*; y no con menos gravedad, y elegancia Oracio *lib.* 2. *epist. ad Florum*, dum inquit:

Denique non omnes eadem mirantur, amantque.
Carmine tu gaudes: hic delectatur jambis:
Ille, Bionеis sermonibus, & sale nigro.
Tres mihi convivæ propè dissentire videntur,
Poscentes vario multum diversa palato.
Quid dem? quid non dem? renuis tu, quod jubet alter.
Quod petis, id sanè est invisum, acidumque duobus.

Y asi quien desea proceder cuerdamente, no debe sentirse de esta diversidad en los juicios, pues vendria á estarlo de la humana naturaleza, ni pagarse tanto de sus discursos, y pareceres, que se persuada que él solo mira, dispone, y determina las cosas como conviene, y que los demás las yerran, y destruyen, apartandose de su opinion, y sentencia, porque á este amor proprio con razon lo llamó ciego, y desalumbrado Oracio 1. *Carmin. Odæ.* 18.

= Quæ sequitur cæcus amor sui,
Et tollens vacuum plus nimio gloria verticem.

Con la misma dió á entender Terencio, que esta era propria pasion de ignorantes, que imitando el vicio tan reprehendido en Trason, y Isusemo, de los quales trata Erasmo *en sus Adagios, pag.* 604. piensan, que ellos solos han llegado á alcanzar de Minerva, y quieren injustamente tiranizar la gloria, que muchas veces con mas justo titulo podria ser merecida por otros.

Homine imperito numquam quicquam infustius.
Qui nisi quod ipse facit, nil rectum putat.

cuya falta notó gravemente Alciato *Emblema* 69. procurando escarmentar á estos hombres, tan pagados, y enamorados de si con el exemplo del miserable Narciso:

Quod nimium tua forma tibi Narcisse placebat,
In florem, & notæ est versa stuporis olus.
Ingenii est marcor, cladesque philautia, doctos.
Quæ pessum plures, datque, deditque vicos:
Qui veterum abjecta methodo, nova dogmata quærunt,
Nilque tuas præter tradere phantasias.

fuera de que la primera, y mas necesaria ley de semejantes Juntas, y el principal fin á que se enderezan, es, que cada uno diga lo que siente en el caso que se propone; muy falto de razon andaría, quien presumiese que los demás estaban obligados á seguir lo que él huviese dicho, y se enojase de que alguno, guardando la honesta libertad que el negocio pide, ó se las reprobase, ó añadiese otras de nuevo que le perteneciesen mejor, pues no se debe pensar, que porque el compañero sea contrario, lo es en la voluntad, ó que la diferencia en las opiniones, muestra que tambien la hay en los afectos del animo, porque yo confieso con Ciceron *in oration. pro Cene. Planco*, que *verius illa est lex justitiæ, veraque amicitia, ut idem amici semper velint, neque sit ullum certius amicitiæ vinculum, quam consentus, & societas consiliorum.* Pero esto lo entiendo en sus negocios particulares, donde es razon que la amistad los conforme, y que sus leyes venzan las de la voluntad, mas en las causas públicas en que se trata de la distribucion de la justicia, ù de la buena administracion, ó govierno del Pueblo, el mismo Ciceron dixo que era muy lícita la contradicion, y repugnancia *en la Philip.* 10. & 11. y que quando él se apartaba de la opinion de su grande amigo Quinto Fusio Caleno: *Amicitiam non minuebat perpetua dissensio, & magis cum causa, quam cum homine dissidebat.* Lo mismo dice: *en la oracion de provin. Consul.* quando refiere, que sin agravio de la amistad que tenia, y deseaba tener con Julio Cesar, sollan ser de diferentes votos en el Senado: *Postea*, inquit, *quam sum penitus in Rempublicam ingressus, ita dissensi ab illo, ut in disjunctione sententiæ conjunctì tamen amicitia maneremus.* Esto tambien cuenta el proprio Ciceron *en el tercer libro de sus Tusculanas*, que sucedia muy de ordinario entre Lucio Lentulo, y Marco Caton, sin que la diferencia, y porfia en los negocios de la República, llegase á causar en ellos algun linage de encuentro particular: *Cum de bello*, inquit, *Punico ageretur, aliudque Marco Catoni, aliud Lucio Lentulo videretur, nullam tamen unquam inter eos concertationem vidimus.* Cornel. Tacito *en el Diálogo de Oratoribus* dice, que Marco Apro en semejante proposito, haviendo de responder, y satisfacer á las razones que en contrario de lo que él sentia se havian opuesto, usó de estas palabras: *Non sum, inquit, offensus à prima disputatione, nec vos offendi decebit, si quid fortè aures vestras perstringit, cum sciatis hanc esse ejusmodi sermonum legem, judicium animi citra damnum affectus proferre.* Y mostrando que esta modestia, y reportacion en proponer un hombre su parecer, y oir atenta, y sufridamente los que le contradicen, es una virtud que debe resplandecer mucho en los que tienen á su cargo el govierno, y juzgado de una República, la alaba, y encarece gravemente Plutarco *en sus Políticas*, en las personas de Caton, y Phocion, diciendo asi: *Præclare itaque Cato, & Photio, quorum neuter inimicitias animo concipiendas ducebat si quid in gerenda Republica discreparet, quin pro suggesto, & publicis certaminibus hoc durus uterque, & inexorabilis visus est, quod præfractè nimis nusquam proclinandum censebant, unde Reipublicæ commoda prodi pacto aliquo viderentur; cæterum in rebus privatis omni simultate longè abjecta, eorum ipsorum consuetudine comiter, atque humaniter utebantur, à quorum rationibus in Republica vehementer abhorrebant.* Lo mismo cuenta, y engrandece el mismo Plutarco *en Solon*, y *Phisistrato*, y despues *en Tiberio Graco*, y *Octavio Tribuno*: *Inter quos*, inquit, *quamvis magnæ sæpe fuerint in his, quæ ad Rempublicam pertinebant dissensiones, quotidianaque in concione certamina, in quibus summo estudio, ardore, atque contentione contendebant, nihil tamen contumeliosum unquam, nec verbum quidem non probum ab alterutro deciditi.* Añadese á esto, que pues el intento de los Jueces, y Consejeros, á ley de cumplir como deben con las obligaciones del lugar que ocupan, ha de ir en caminado á acertar, y escoger lo que mas importe en los negocios que tocan á su cuidado, no se puede decir que contradice á la amistad la diferencia en las opiniones, pues antes todos diciendo, y proponiendo libremente lo que les parece, vienen á tener una propria voluntad, y deseo, y aunque sean diferentes, ó encontrados los medios de que se valen, uno mismo es siempre el fin, y blanco á que se enderezan, resultando de aquí muchas veces mayor utilidad á los negociantes, y á la República, pues con esta divesidad de opiniones, y libertad santa, y honesta en poder cada qual seguir su dictamen, muestra la experiencia, que se entienden, y determinan mejor los negocios, y con la disputa, y concurso de razones contrarias, se averigua la verdad, sacandola de aquel hondo, y obscuro pozo donde decia Democrito, que la malicia humana la havia procurado esconder, y anegar: esto es lo que á mi parecer quiso significar Apollonio Tianeo, en aquella respuesta, que como en forma de oraculo, dice Filostrato en el *lib. 4. de su vida, cap.* 2. haver dado á los de Esmyrna, diciendoles, que una Ciudad para su buen govierno, y aumento, y para que se pudiese vivir, y habitar en ella con gusto, tenia necesidad de una encontrada concordia, cuyas palabras, como no fuesen entendidas por los de Esmyrna, y antes las juzgasen por repugnantes, él se las declaró de esta suerte: *Album quidem, & nigrum unum fieri idem numquam possunt, neque amarum dulci rectè commiscetur, concordia verò quandoque dissentiens salutem Civitatibus affert, quod autem dico tale quid est. Seditio quæ ad gladios, mutuasve plagas Cives deducit à Civitatibus exterminanda penitus est. Civitas enim pace puerorum alumna, & viris indiget, à quibus, & verba, &c. actionis prodeunt,*

deunt, mutua autem civium æmulatio pro communi Civitatis bono, seu quod alius alio melius sententiam dicat, aut magistratum rectius gerat, aut præclarius legatione fungatur, aut etiam splendidiora construat ædificia, aut in aliquo hujusmodi excellant, talis inquam contentio, aut æmulatio Civitati plurimum confert, licet inter se Cives pro communi bono factat dissidere. A lo mismo se enderezaba la principal enseñanza de los Filosofos Academicos de la Escuela de Platon, cuya maxima era, no se dexar llevar, ni persuadir facilmente de lo que otros dixesen, ni enseñasen, como lo hacian los Pitagoricos, sino suspender el animo en qualquier cosa que se les proponia, á que ellos llamaban *sonar*, y disputando, y discurriendo sobre ella, seguir libremente aquello que les parecia mas fundado en buena razon, aunque defendiesen lo contrario sus mismos Maestros, como lo refiere Marco Tulio *en el libro de finibus*, y en el *proemio del lib. 2. y 4. de las Tusculanas*, donde dice: *Nos institutum tenebimus, nulliusque unius disciplinæ legibus adstricti, quid sit in quaque re maximè probabili, maximè requiremus, nosque ipsos redargui, refellique patiemur, quod ii ferunt iniquo animo, qui certis quibusdam, destinatisque sententiis quasi addicti, & consecrati sunt, eaque necessitate constricti, ut etiam quæ non probare soleant, ea cogantur constantiæ causa defendere.* A que aludiendo Oracio *en la 1. de sus Epist.* y mostrando que era, y olgaba de ser de esta secta, que permitia libertad en las opiniones, sin perjuicio de los que huvieren sido de las contrarias, dixo de esta manera:

Quid verum, atque decens curo, & rogo, & omnis in hoc sum:
Ac ne fortè roger, quo me duce, quo lare tuter:
Nullius addictus jurare in verba Magistri,
Quo me cumque rapit tempestas, deferor hospes.

Y realmente siempre se tuvo por falto de animo, y corto de ingenio, el que por no se atrever á contradecir lo que otro primero propuso, sigue el parecer que no prueba, ó quien difiere tanto á la autoridad de los que han votado, que se dexa llevar de ella sola, sin mirar, y pesar las razones en que funda su opinion, mirando á los quales dixo muy bien Laberio, *en sus Mimos*:

Caput sine lingua pedaria sententia est.

y asi en Roma á los Senadores que votaban de esta suerte, y no declarando, ni fundando con razones su voto, se contentaban con pasarse á la parte de aquel á quien pretendian seguir, los llamaban *Senadores Pedarios*, porque hacian con los pies el oficio que debieran con la cabeza, como lo dió á entender Sexto Pompeyo *de verb. signif. in verb. Pedarium*, diciendo: *Pedarium Senatorem significat Lucilius, cum ait: Agipes vocem mittere cœpit; qui ita appellatur, quia tacitus transeundo ad eum, cujus sententiam probat, quid sentiat indicat:* Aunque Agellio *lib. 3. noct. Attic. cap.* 18. Juan Rosino *lib. 7. antiquit. Roman. cap.* 5. y Juan Fungero *en su Etymologico Latino Graco, verbo Pedarii*, dan otras razones de la derivacion de esta palabra: pero aunque, como vá referido, y fundado, es bien que haya libertad en los votos, y que qualquiera pueda discurrir en el suyo sin dexarse llevar de la autoridad, ó cuidado del compañero, no por eso es mi intento decir, que en todos los casos sea necesario guardar este estilo, porque si el Juez vé, que alguno, ó algunos de los que votaron primero, siguieron, y escogieron buena opinion, y la fundaron, y dieron á entender bastantemente, y él no tiene otra alguna cosa que añadir, que sea de consideracion, ó sustancia, bien se dexa entender, que sin perder un punto de la estimacion de su persona, y oficio, puede remitirse, y conformarse en lo referido, y ahorrar la ociosa, y cansada repeticion de palabras, que tanto suele embarazar el despacho de los negocios; lo qual está dispuesto por nuestras leyes Reales porque *en la 18. del titulo del Consejo del Rey en la nueva Recopilacion*, se manda, que hecha la relacion, los Oydores digan sus votos, y parecer, y que no repitan los unos lo que los otros asi dixeren, mas si les pareciere bien lo dicho, se lleguen á ello, y si quisieren alegar de nuevo algunas razones, las puedan decir. En la *ley* 33. *del mismo titulo*, tratando de los pleytos, que por su gravedad no se pueden votar en la Sala, y se guardan para el acuerdo, se dispone, que estos tambien, como los demás, se voten resolutamente, sin repetir los unos las razones, y motivos que los otros huvieren dicho, teniendo todo silencio, y atencion quando votaren, y mirando por el breve despacho de los negocios, pues saben de quanta estimacion es el tiempo que alli se pierde; pero es el trabajo, que como dice Simancas *lib. 7. de Republ. cap.* 12. y Bobadilla *en su Politica, lib.* 3. *c.* 7. *num.* 40. afeando esto, aun en los Regidores hay muchos, que por no parecer menos eruditos, repiten con grandes rodeos lo que está dicho por otros, sin añadir cosa de nuevo, por lo qual, no solo no son tenidos por sablos, y prudentes, sino antes reputados por insapientes, é importunos; cuyo vicio rambien reprehende, y afea Laurencio Grimaldo *en su Tratado de optimo Senatore*, por estas palabras: *Utile est Reipublicæ insapientium & proborum Senatorum sententias cæteros pedibus iri, contingit enim, ut omnium idem sit sensus, eademque reliquo voluntas, loquacitatisque fugienda causa, melius est adhærere alii, quam sexquipedalibus verbis diem conterere*, &c. De estos Jueces, y de los demás que se alargan mucho en sus votos, y razonamientos, se quexa Rebuffo *en sus comentarios ad leges Gallicas, tit. de supplic. n.* 80. *fol.* 308. que se podrian determinar muchas causas en las Audiencias con brevedad: *Nisi reperirentur quidam inflati judices, qui suas opiniones pro-*

protraherent ad montem ventorum, ut ibi videantur docti in gloria: quibus debent capita resistere, nam plures causæ decideruntur, si brevi quilibet suam exprimeret sententiam, vel si omnes sequantur Relatoris sententiam, quod omnes sic acquiescerent. Si verò alterius sententiæ essent, quod illi contradicerent, & postea præses hoc conciliaret; porque sabida cosa es, que la sabiduria no consiste en la muchedumbre de palabras; antes dice el Eclesiastes, que *stultus verba multiplicat*, y Xisto Filosofo: *Brevis est in sermonibus sapiens, indicium imperitiæ est longa narratio.* Y asi, aunque en las causas graves, y en que era necesaria la copia de Orador, ó para persuadir, ó para informar, se daba libertad á los Senadores en Roma para tardar, y alargarse lo que quisiesen, segun lo refiere Aulo Gelio *lib. 4. noct. Attic. cap.* 10. y Budeo *in annot. ad leg. fin. D. de Senatorib.* pero generalmente les estaba encargada la brevedad, como lo dá á entender Ciceron *lib. 3. de legib.* y despues de él Pedro Gregorio *in syntagm. jur. 3. part. lib. 47. cap. 25. num. 13. Senatore*, inquit, *jussa tria sunto, ut adsit, ut loco dicat, ut modo ne sit infinitus, nam brevitas non modo Senatoris, sed etiam Oratoris magna laus est in sententia.* A esto se puede aplicar lo que en otro proposito dixo Cornelio Tacito *in Dialog. de Orator. circa fin. Quid enim opus est longis in Senatu sententiis, cum optimi citò consentiant? Quid multis apud populum concionibus, cum de Reipublica non imperiti, & multi deliberent, sed sapientissimus, & unus?*

Pero volviendo al hilo de este discurso, de que parece haverme apartado algun tanto, de la libertad que iba diciendo, ha de haver en los Jueces en proponer, y seguir la opinion que tuvieren por mas segura, y justificada, sin reparar que sean de la contraria alguno, ó algunos de sus compañeros; quando faltáran los muchos, y muy graves testimonios que se han referido, nos le daba suficiente una ley, y ordenanza de los Reyes Católicos, que es 45. *del tit. de los Presidentes, y Oydores, en el lib. 1. de la Recopilac.* en la qual vemos que se les manda á los Oydores, tengan grande cuidado en la guarda del secreto del acuerdo, pues tanto importa, y que al tiempo del votar, cada uno diga su voto libremente, sin decir palabras, ni mostrar voluntad de persuadir á otros que le sigan, y que tengan silencio, y no atraviesen, ni atajen al que votáre; y de este mismo principio pende la razon de decir *de la ley 6. en el titulo del Consejo del Rey*, donde se ordena, que los mas nuevos vayan votando primero; porque aunque parece que esta prehominencia se debia dár á los mas antiguos, conforme á lo que regularmente se dispone en derecho *in l. 1. D. de alho scribendo, l. 2. C. de Consulib.* con otras muchas, que disponen en el lugar, y en el voto se comience del mas antiguo, con todo eso pudo tanto la razon de la entera libertad en los Jueces, que hizo se menospreciasen otras muchas, y muy graves, que por esotra parte se pudieran considerar, porque fuera posible que si los mas nuevos oyeran votar primero á los mas antiguos, no dixeran tan libremente su parecer con recelo de contradecirles, como entre nuestros Doctores del Reyno lo advirtió la Curia Pisana *lib. 2. cap. 4.* y allí la Adicion de Acevedo *num. 10.* Aviles *en el cap. 44. de los Corregidores, glos 1. num. 1. & seqq.* Bobadilla *in Polit. lib. 3. c. 7. num. 37.* y considerando la misma razon, han practicado, y practican este modo de votar los negocios casi todos los Tribunales de Europa, como de la Rota Romana lo testifica Nicolao de Lira *sup. Exod. cap. 27. in gloss. verb. Nec. in judicio*, y de Napoles, y Sicilia Matéo de Afflictis *decis. 1.* de Lusitania, y otras Provincias Ant. Gama, y su Adicionador, Flores de Mena *decis. 1. num. 11.* de Francia Casaneo *in Catalog. glor. mund. 1. part. consider. 17.* y del Piamonte Osasco, y Ant. Tesauro *en el principio de sus decisiones.*

De todo lo que hasta ahora havemos dicho se sigue, quan justo, y conveniente es, que entre los que con igual mando, y autoridad asisten á la determinacion de las causas, y govierno de la Republica, haya toda libertad en los votos, y pareceres, que sin alterarse, ni tenerse por ofendidos, ni dár á entender que desean atraer á los otros á su opinion, dexen que cada qual diga, y juzge libremente lo que sintiere, de donde con mas fuerte, y apretada razon se colige, quánto mas importante, y conveniente será, que el Principe, ó la persona que está en su lugar, y no yá como igual, sino como Superior, y Cabeza preside en semejantes acuerdos, procure quanto en sí fuere dexar en su entera libertad á los Jueces, sin hacer alguna demostracion de su gusto, ni sentirse de que haya opiniones diversas, ó contrarias de la suya en los casos que se ofrece haberla de declarar, porque el mayor poder, y autoridad del imperio que tiene, le necesita con mas estrecheza á la observancia de leyes tan justas, y como se aventaja en el mando, se aventajaria en el daño, si con palabras, ó acciones contraviniese al intento á que se enderezan, á lo qual miraban los Emperadores Teodosio, y Valentiniano, quando escribieron aquel grave, y sentencioso rescripto de la *ley digna vox, Cod. de legib.* diciendo: *Digna vox est Majestate Regnantis legibus alligatum se Principem profiteri. Adeò de auctoritate juris nostra pendet auctoritas: & re vera majus imperio est, submittere legibus principatum.* No es bien que midan los Superiores el gusto con el poder, pues deben antes mudarle con la razon, como debaxo de la persona de Teodorico Rey de los Godos, lo dixo Casiod. *en sus varias, lib. 1. epist. 12. Quamquam*, inquit, *potestati nostræ Deo favente subjaceat omne quod volumus, voluntatem tamen nostram de ratione metimur, ut illud magis æstimemur eligere, quod cunctos dignum est approbasse*: Porque verdaderamente los Principes, y Señores que ocupan estos lugares, aunque no sea mas que por aumentar por este camino la grandeza, la qual por otro no parece pudiera esperar crecimiento, deben gobernarse de forma, que se eche de vér que huelgan de sujetarse á sí mismos, que es lo que con palabras muy graves dixo Latino Pacato *en su Panegyrico ad Theodos. Quod tua intererat, te Principem fieri, qui futurus eras in Imperatore privatus. Idem est qui fuit, & tantum tibi per te licet, quantum per leges licebat; unum tibi præstiti Principatus, ut certum haberemus omnes, etiam sub Imperatoribus aliis vixisse te legibus tuis. Nam qui nihil facit licenter cum potest, numquam voluit*, y lo mismo con no menor gravedad escrivió Plinio Junior *en su Panegyric. ad Trajan. Nam cui*, inquit, *nihil ad augendum fastigium superest, hic uno modo crescere potest, si ipse se submittat securus magnitudinis suæ. Nec enim ab ullo periculo fortuna Principum longius abest, quam ab humilitate.* Esto tenia siempre muy delante de los ojos Augusto Cesar, y asi como cuenta Dion Casio, nunca se ofendió de que los Senadores contradixesen su parecer; antes uno, haviendo hablado largamente el Emperador, le dixo que se declarase, porque no le havia entendido; y otro que le contradiria, si le diese licencia para ello: Y queriendose una vez salir del Senado, porque en él se havian levantado algunas porfiadas, y descompuestas alteraciones, le detuvieron casi por fuerza, diciendole: *Licere oportere Senatoribus de Republica loqui.* Otra vez tratandose de la eleccion de un Triumviro, y haviendo Antistio Labeon nombrado por su voto para este cargo á Marco Lepido, que havia sido enemigo de Augusto, y estaba á la sazon desterrado por él, preguntandole Augusto si havia hallado otro mas á proposito de quien poder echar mano, le respondió libremente, *suum quemque judicium habere*, todo lo qual dice haber llevado el Cesar con mucha suavidad, y blandura. Como tambien sabemos de Tiberio, por relacion de Tranquillo *in ejus vita, cap. 3.* y Dion *lib. 22.* que con ser de condicion mas aspera, y desabrida, nunca en su tiempo fue á nadie de daño, ó peligro la libertad que tuviese en votar en el Senado, y asi solian dexarle solo en su parecer, sin haver alguno que si quiera por adulacion le siguiese, y el quando proponia su opinion usaba de tales palabras, que antes parece que combidaba á que se la reprobasen, no la teniendo por acertada, que á inducirles á que la siguiesen, llevados de su exemplo, y autoridad, y solian hacer la salva, y pedir perdon quando havia de impugnar alguna, que por otro Senador se huviese propuesto, Tranq. *sup. cap. 29. Dissentiens*, inquit, *in Curia á Quinto Haterio: ignoscas, inquit, rogo, si quid adversus te liberius dicat Senator dixero.* Del Emperador Aulo Vitelio refiere Cornelio Tacito *en el lib. 18. de sus Anales*, que haviendo mostrado algun enojo, y sentimiento contra Prisco Elvidio, designado Pretor, porque licenciosamente se opusó á lo que él havia dicho, y tratando de reportarle, y sosegarle los demás Senadores, lo hizo con mucho gusto, y facilidad, diciendo: *Nil novi accidisse, quod duo Senatores in Republica dissentirent, solitum se etiam thrages contradicere.* A este mismo proposito pertenece lo que Tito Livio escrive *en el lib. 3. ab Urb. condit.* conviene á saber, que haviendo por una parte los Sabinos, y por otra los Equos, entrando á talar, y hacer guerra en los limites de Roma, los Decem-viros juntaron el Senado para tratar del remedio, y como Lucio Valerio, y M. Oracio huviesen con alguna libertad declarado lo que sentian, que era contra el parecer de los demás, los Decem-viros les quisieron ir á la mano: *Sed non ideò, inquit, Marcus Horatius, quamvis minacitèr prohibentibus Decem-viris, liberè minus animorum suorum sensus expressisse, admonuissetque Decem-viros: Horatius, ne in Curia liberè hominis loqui vetarent, iterumque ambos á Decemviris interpellatos, rogasse ut sibi de Republica dicere liceret*: Y no es mucho que con tanta instancia, y tan repetidamente apellidasen por esta libertad, que es justo que tengan, y deben tener los votos en el Senado, pues como lo dá á entender Omero *en lib. 7. de su Iliada*, esta es la primera, y mas principal ley que se debe gurdar en tales juntas, y asi introduce á Diomedes, que fundando en ella, no solo contradice el voto, y parecer de su Principe Agamenon, pero aun proponiendo el suyo, entra atrevidamente injuriandole con palabras:

Atrida si verba tibi nunc stulta loquenti
Acrius instiram, ne vilem truxeris ullam,
Prima etenim lex est in ullo quemque loquentem,
Dicere quæ libeat, tum libera verba profari.

y en el mismo lugar el Anciano Nestór, tan celebrado por sus consejos, le dió á entender lo proprio, diciendo, que el que governa, y preside tiene obligacion de oir con paciencia los pareceres de las personas á quien pide consejo, y no fiandolo todo del suyo, permitirle que hablen con libertad.

Atrida Danaum fortissime Rex Agamemnon,
A te principium sermonis sumam, & in te
Desinere est animus, quoniam tu pluribus unus
Imperitat, populosque regis, tibi sceptra ferendo
Jupiter ipse dedit, qui nobis omnibus esses
Consiliis dux, & rebus; qua propter & ipsum
Te decet, & multos audire, & dicere multa,
Cedere deinde locum verba opportuna volenti
Dicere, & utilibus pectare negotia dictis,
Et quæ sunt meliora sequi. Nec fidere soli
Ipse tibi.

De

De que nace la justa alabanza de Marco Catón, á quien como cuenta Suetonio *en la vida de Julio Cesar, cap.* 14. ni la indignacion de Cesar, ni el verse rodeado de Soldados, y amenazado de muerte, fue parte para que dexase de perseverar en el voto que havia tenido de condenar á ultimo suplicio los culpados en la conjuracion de Catilina. El mismo brio es con mucha razon alabado en Escevola, el qual segun refiere Brisonio *lib.* 2. *Antiq. Roman. cap.* 1. aunque echó de ver que Sila despues de haverse aprobado en la República, gustaba que Mario su competidor fuese declarado por traydor á la patria, y con ruegos, y amenazas tenia reducidos casi los mas votos á esta sentencia, se atrevió á responderle de esta manera: *Licèt mihi agmina militum orietur, quibus Curiam circumdediſti, numquam tamen efficies, ut propter exiguum, senilemque sanguinem meum Marium, á quo Urbs, & Italia ſervata est, hostem judicem.* A estos imitó en la libertad, y gravedad de su voto Valerio Mesala, de quien escrive Cornelio Tacito *lib.* 1. *Ann.* que como enojadamente le preguntase Tiberio, si el le havia mandado que dixese lo que havia dicho en su voto: *Sponte respondit, neque in his quæ ad Rempublicam pertinerent, consilio nisi suo usurum, vel cum periculo offensionis;* porque realmente, ni los Príncipes que quieren estorvar, y violentar los pareceres de sus Consejeros, que llevados de este respeto, dexan de proponer, y decir con libertad lo que sienten, podrán jamás hallar bastante disculpa del daño que causan; y asi Ciceron *en la epist.* 7. *ad Lentul. lib.* 2. se lamenta mucho de que en su tiempo, con el miedo que Julio Cesar les havia puesto, no estaban seguros si decian libremente su sentimiento en los negocios la de República: *Quæ proposita,* Inquit, *fuerant nobiscum, & honoribus amplissimis, & laboribus maximis defunctii essemus, dignitas in sententiis dicendis, libertas in Republica capesenda ea sublata, sed nec mihi magis quam omnibus, nam aut assentiendum est nulla cum gravitate paucis, aut frustra dissentiendum* y en la *epist. famil. ad Dion. Cassium, lib.* 12. *epist.* 2. *Ego, qui si loquar de Republica quod oportet, insanus: si quod opus est, servus exis-timor sit, ac oppressus, & cautus quo dolore se debeo.* Mirando á este principio, entenderemos ser fundada con razon la alabanza que Plinio en su Panegyrico atribuye á Trajano, porque en su tiempo floreció esta libertad en el Senado, que en el de Domiciano su antecesor havia estado tan oprimida: *Jam,* inquit, *ante eum consulere, quod dum totus Senatus sub exemplo tui sedit, cum interea nihil præter Consulem ageres, interrogavit quisque quod placuit dissentire, dicere, & copiam Judicis sui Reipublicæ facere totum fuit. Consulti omnes, atque etiam dimunerati sumus, vicitque sententia, non prima sed melior; at quis ante alloqui, quis dicere audebat, præter miseros illos qui primi interrogabantur. Cæteri quidem dejecti, & attoniti, unus solusque censebat, quod sequerentur omnes, & omnes improbarent in primis ipsi qui censuerat. Adeò nulla magis omnibus displicent, quamque sic fiunt tamquam omnibus lateant.* Y declarase mas este lugar de Plinio con otro en el mismo, *lib.* 8. *epist. ad Arist.* donde mostrando quan contrarios, y dañosos efectos resultaban de la opresion en que Domiciano tenia puesto al Senado, dice asi: *Iidem prospeximus Curiam, sed Curiam trepidam, & elinguem, quum dicere quod velles, periculosum; quod nolles miserum esset;* y no le perdonó esta falta el Senador Crispo Juven. *en su Satyra,* antes porque reparando en algunos temores, y respetos particulares, se dexaba llevar de la corriente, debiendo con mas razon aventurar la vida por la verdad, le reprehende de esta manera.

Ille igitur numquam dirigit brachia contra
Torrentem, hæc Civis erat qui libere posset
Verba animi proferre, & vitam impedire uno.

Esto es lo que me ha parecido mas aproposito para fundar, y exornar la respuesta que di á lo que V. P. me preguntó, y quedaré bastantemente satisfecho del trabajo que he pasado en escrivirlo, si V. P. se sirviere de honrar estos renglones, leyendolos; y esté cierto, suplicoselo, que desde que los comencé, fue con miedo, y respeto de que havian de llegar á sus ojos.

EL

EL DOCTOR DON JUAN DE SOLORZANO PEREYRA,

CAVALLERO DE LA ORDEN DE SANTIAGO,

del Consejo de su Magestad en los Supremos de Castilla é Indias, siendo Fiscal del de Indias,

CON LOS BIENES Y HEREDEROS

DEL GOVERNADOR DON FRANCISCO VANEGAS,

Cabo que fue de las Galeras de Cartagena,

SOBRE

Si se pueden seguir, y sentenciar contra ellos los cargos que quedaron al dicho Don Francisco, aunque él haya muerto, pendiente este pleyto:

Y GENERALMENTE

Sobre todos los casos en que se puede inquirir y proceder contra los Jueces y Ministros difuntos, en visitas, demandas y residencias.

Ut terreamini vivos, malè tractetis & mortuos.
Optat. Milevit. lib. 6.

AÑO DE M.DC.LX.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

De que nace la justa alabanza de Marco Catón, á quien como cuenta Suetonio *en la vida de Julio Cesar, cap.* 14. ni la indignacion de Cesar, ni el verse rodeado de Soldados, y amenazado de muerte, fue parte para que dexase de perseverar en el voto que havia tenido de condenar á ultimo suplicio los culpados en la conjuracion de Catilina. El mismo brio es con mucha razon alabado en Escevola, el qual segun refiere Brisonio *lib.* 2. *Antiq. Roman. cap.* 1. aunque echó de ver que Sila despues de haverse aprobado en la República, gustaba que Mario su competidor fuese declarado por traydor á la patria, y con ruegos, y amenazas tenia reducidos casi los mas votos á esta sentencia, se atrevió á responderle de esta manera: *Licèt mihi agmina militum orietur, quibus Curiam circumdediſti, numquam tamen efficies, ut propter exiguum, senilemque sanguinem meum Marium, á quo Urbs, & Italia ſervata est, hostem judicem.* A estos imitó en la libertad, y gravedad de su voto Valerio Mesala, de quien escrive Cornelio Tacito *lib.* 1. *Ann.* que como enojadamente le preguntase Tiberio, si el le havia mandado que dixese lo que havia dicho en su voto: *Sponte respondit, neque in his quæ ad Rempublicam pertinerent, consilio nisi suo usurum, vel cum periculo offensionis;* porque realmente, ni los Príncipes que quieren estorvar, y violentar los pareceres de sus Consejeros, que llevados de este respeto, dexan de proponer, y decir con libertad lo que sienten, podrán jamás hallar bastante disculpa del daño que causan; y asi Ciceron *en la epist.* 7. *ad Lentul. lib.* 2. se lamenta mucho de que en su tiempo, con el miedo que Julio Cesar les havia puesto, no estaban seguros si decian libremente su sentimiento en los negocios la de República: *Quæ proposita,* Inquit, *fuerant nobiscum, & honoribus amplissimis, & laboribus maximis defunctii essemus, dignitas in sententiis dicendis, libertas in Republica capesenda ea sublata, sed nec mihi magis quam omnibus, nam aut assentiendum est nulla cum gravitate paucis, aut frustra dissentiendum* y en la *epist. famil. ad Dion. Cassium, lib.* 12. *epist.* 2. *Ego, qui si loquar de Republica quod oportet, insanus: si quod opus est, servus exis-timor sit, ac oppressus, & cautus quo dolore se debeo.* Mirando á este principio, entenderemos ser fundada con razon la alabanza que Plinio en su Panegyrico atribuye á Trajano, porque en su tiempo floreció esta libertad en el Senado, que en el de Domiciano su antecesor havia estado tan oprimida: *Jam,* inquit, *ante eum consulere, quod dum totus Senatus sub exemplo tui sedit, cum interea nihil præter Consulem ageres, interrogavit quisque quod placuit dissentire, dicere, & copiam Judicis sui Reipublicæ facere totum fuit. Consulti omnes, atque etiam dimunerati sumus, vicitque sententia, non prima sed melior; at quis ante alloqui, quis dicere audebat, præter miseros illos qui primi interrogabantur. Cæteri quidem dejecti, & attoniti, unus solusque censebat, quod sequerentur omnes, & omnes improbarent in primis ipsi qui censuerat. Adeò nulla magis omnibus displicent, quamque sic fiunt tamquam omnibus lateant.* Y declarase mas este lugar de Plinio con otro en el mismo, *lib.* 8. *epist. ad Arist.* donde mostrando quan contrarios, y dañosos efectos resultaban de la opresion en que Domiciano tenia puesto al Senado, dice asi: *Iidem prospeximus Curiam, sed Curiam trepidam, & elinguem, quum dicere quod velles, periculosum; quod nolles miserum esset;* y no le perdonó esta falta el Senador Crispo Juven. *en su Satyra,* antes porque reparando en algunos temores, y respetos particulares, se dexaba llevar de la corriente, debiendo con mas razon aventurar la vida por la verdad, le reprehende de esta manera.

Ille igitur numquam dirigit brachia contra
Torrentem, hæc Civis erat qui libere posset
Verba animi proferre, & vitam impedire uno.

Esto es lo que me ha parecido mas aproposito para fundar, y exornar la respuesta que di á lo que V. P. me preguntó, y quedaré bastantemente satisfecho del trabajo que he pasado en escrivirlo, si V. P. se sirviere de honrar estos renglones, leyendolos; y esté cierto, suplicoselo, que desde que los comencé, fue con miedo, y respeto de que havian de llegar á sus ojos.

EL

EL DOCTOR DON JUAN DE SOLORZANO PEREYRA,

CAVALLERO DE LA ORDEN DE SANTIAGO,

del Consejo de su Magestad en los Supremos de Castilla é Indias, siendo Fiscal del de Indias,

CON LOS BIENES Y HEREDEROS

DEL GOVERNADOR DON FRANCISCO VANEGAS,

Cabo que fue de las Galeras de Cartagena,

SOBRE

Si se pueden seguir, y sentenciar contra ellos los cargos que quedaron al dicho Don Francisco, aunque él haya muerto, pendiente este pleyto:

Y GENERALMENTE

Sobre todos los casos en que se puede inquirir y proceder contra los Jueces y Ministros difuntos, en visitas, demandas y residencias.

Ut terreamini vivos, malè tractetis & mortuos.
Optat. Milevit. lib. 6.

AÑO DE M.DC.LX.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Curam habe de bono nomine: hoc enim magis permanebit tibi, quàm mille thesauri pretiosi & magni. Bonæ vitæ numerus dierum: bonum autem nomen permanebit in ævum.

Ecclesiastic. cap. 41. v. 15. & 16.

SU-

SUMARIO
DE LOS PUNTOS PRINCIPALES de esta Alegacion.

1 REfierese el caso de este pleyto.
2 Lo que en él se pretende por parte del Fisco.
3 Los puntos que inciden en este pleyto son muy frecuentes, y practicables.
4 Las cuestiones frecuentes, y cotidianas se han de estudiar, y tratar con cuidado.
5 La muerte regularmente extingue los delitos, penas corporales, y pecuniarias de ellos.
6 Pruebase, y exornase largamente la dicha regla.
7 Declarase la *l. si pœna, D. de pœnit.*, y qué quiere decir en ella *commentitio jure*, y si se leerá *constituto jure*.
8 Ponderanse otros textos de Derecho, Civil, Canonico, y del Reino en confirmacion de la dicha regla.
9 Refierense muchos Autores que tratan exprofeso de la dicha regla.
10 Sentencia que se pronuncia contra los muertos, y aun en su favor es nula, conforme á otra regla de derecho.
11 Razones varias, en que se pudieron fundar, ó fundaron las dichas reglas.
12 Los muertos no sienten, y se eximen del juicio humano, porque pasan al Divino.
13 A los yá constituidos en el articulo de la muerte no se les pone penitencia quando se confiesan.
14 La muerte se llama *casu fortuito, y lo ultimo de las penas*.
15 Ponderase la razon del J. C. *in d. l. si pœna*, en la qual no reparan los DD.
16 Las penas de los delitos á que fin se encaminan.
17 La regla dicha de que la muerte acaba los delitos tiene muchas limitaciones, de las quales se puede casi hacer otra regla mas general.
18 Refierense muchos Autores que juntan las dichas limitaciones.
19 Refierense algunos que las tocan en materia de residencias.
20 *Primera limitacion*, si en vida del visitado, ó residenciado se contestó el pleyto de capitulos, ó demandas, y cargos, pasa á sus herederos.
21 La litis contestacion conserva, y perpetúa las acciones, y penas pecuniarias, y pruebase con muchas leyes.
22 Ponderase para la dicha la *ley 25. tit. 1.* y la *l. fin tit. 9. part. 7.* y otras del fuero, y del estilo.
23 Refierense los Autores que tratan de esta limitacion.
24 Dase, y exornase la razon de ella, que es casi contrato que le celebra en los juicios.
25 La litis contestacion obra muchos efectos, y la ley de Partida la llama: *Ley ferida de palabras*.
26 Los pleytos criminales, quándo se darán contestados, remissive.
27 La contumacia, y rebeldia del residenciado se tiene por litis contestacion.
28 *Segunda limitacion*, en las acciones satisfatorias, ó rei persecutorias, las quales pasan á los herederos indistintamente, y cómo, y por qué, *& num.* 37.
29 Ponderase en prueba de esta limitacion la *l. unica, C. ex delict. defunct. & l. 25. tit. 1. part. 7.*
30 Ponderase la *l. Cajus Sejus, ad Sylanianum.*
31 Ponderase la *l. in hæredem, D. de calumniat.* y otras muchas que tratan de estas acciones rei persecutorias, y descubrese la naturaleza de ella.
32 Refierese una doctrina magistral de la *glosa, in l. in honorariis, D. de oblig. & action.*
33 Todo lo que huviere llevado mal el Juez difunto, se puede cobrar de qualquiera en cuyo poder se hallare.
34 Los herederos no se han de enriquecer con el delito ageno: exornase esta razon.
35 La razon referida está fundada en equidad natural, y se amplia, ahora se halle en poder de los herederos la cosa mal llevada, ahora los intereses, y provechos de ella.
36 Los herederos en este caso no estarán obligados á pagar mas de lo que heredaron, aunque no hayan hecho inventario.
37 Refierense muchos Autores que aprueban, y declaran la dicha limitacion, y dan la razon de ella.
38 Refierese una notable decision de Antonio Fabro cerca del juicio que se puede seguir con los herederos, y sobre cobrar las costas, y daños del pleyto, que comenzaron con el difunto, yá que por su muerte no puedan pedir otra cosa.
39 *Tercera limitacion*, en los delitos públicos en que en vida del reo huvo condenacion.
40 Ponderase en prueba de ella la *l. ex judiciorum, D. de accusat.* y la *l. 25. tit. 1. p. 7.*
41 Refierense los Autores que ponen esta limitacion.
42 Dase la razon por qué en los juicios públicos es necesaria condenacion, y no baste litis contestacion, como en los privados.
43 Los Autores Griegos leen la *d. l. ex judiciorum*, con disjunctiva, ó alternativa, los quales se reprueban.
44 Muchos hay que dicen, que no basta que haya havido sentencia condenatoria, si está apelado de ella, ó se puede apelar.
45 Ponderase por esta opinion la *ley si quis 6. C. si reus, vel accusat. mort. fuerit.*
46 La contraria es mas comun, y verdadera, y refierense los Autores que la siguen.
47 La sentencia condenatoria que requiere la *d. l. ex judiciorum*, se entiende de la primera.
48 Quando la ley no distingue, se ha de entender generalmente.
49 La sentencia tiene por sí la presuncion del derecho, aunque se haya apelado de ella.
50 Ponese la verdadera distincion, y resolucion de este punto.
51 Quando la pena pecuniaria se pone principal, y señaladamente en la sentencia, y no como accessoria de la corporal, pasa á los herederos, aunque se haya apelado de ella.
52 *Ley si quis 6. in 2. part. C. si reus, vel accusat. mort. fuer.* se pondera esta doctrina, *& l. 3. C. si pend. appellat: mors interv.*
53 *Ley unica, D. eod.*
54 *Ley 25. tit. 1. p. 7.*
55 Refierense muchos Autores que siguen la dicha distincion.
56 Quando se dirá que la sentencia condena en pena pecuniaria, ó confiscacion de bienes principaliter, ó accessorie.
57 Quándo se debe juzgar una causa por civil, ó por criminal.
58 Aunque la pena se aplique al Fisco, se puede la causa llamar, y tener por civil.
59 Aunque muera el residenciado, ó capitulado, pen-

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

diente la apelacion, se puede pedir que se siga la causa por el capitulante, para las costas, y daños del pleyto. Y por los Jueces, y sus Ministros para los salarios.
60 La condenacion, y satisfaccion de las costas se ha siempre de procurar mucho, *ibidem.*
61 El juicio de la desercion de la apelacion se puede tambien seguir con los herederos, ó procurador que dexó el difunto.
62 *Quarta limitacion*, en los que mueren concluso el pleyto, ó convictos, ó confesos, ó en delitos notorios, *& num. 65.*
63 Estár concluso el pleyto, y probado el delito, obra lo mismo que estár sentenciado, y condenado.
64 El delito confesado por el reo, ó el que es notorio, se tiene yá por juzgado, y condenado.
65 La confesion ficta, que resulta de la contumacia, obra lo mismo.
66 Si bastará que esa confesion sea extrajudicial.
67 La confesion de la parte sobrepuja todas probanzas, y es Reyna de ellas.
68 *Quinta limitacion*, en los delitos de heregia, lesa Magestad, sodomia, incesto, y asesinato, y otros que sean de esta gravedad.
69 En los casos que pocas veces suelen acontecer, no nos debemos embarazar.
70 En los Jueces nunca se han de presumir, ni recelar excesos graves.
71 Tratar del castigo, ó práctica de delitos atroces, y extraordinarios, es enseñarlos, y facilitarlos.
72 Refierense muchos textos, y Autores, que en comun tratan de la limitacion de los dichos delitos.
73 *Sexta limitacion*, en cohechos, y baraterias; y qué sea cohecho.
74 *Repetundarum Judicium*, qué quiere decir, y por qué tiene este nombre.
75 Cohecho, de donde trae su etymologia, segun Parlad. Bobad. y Covarr.
76 Barbecho, de donde; y otras nuevas etymologias de cohecho.
77 Barateria, si es lo mismo que cohecho, ó en qué se distingue quando se incurre.
78 Barateria, de donde tomó el nombre.
79 Pruebase esta limitacion con muchas leyes de derecho comun, y del Reyno.
80 Pruebase con la comun de infinitos Autores.
81 Penas de este delito quáles son, por la ley de Partida.
82 Refierese el juicio que en Roma se dió contra Cecilio Clasico, Proconsul de Andalucia, despues de muerto, por este delito.
83 El Emperador Antonino Pio no dexaba á los hijos de los Governadores de las Provincias mas hacienda de la que quedase, satisfechos los provinciales.
84 Refierese otro edicto mas rigoroso del Emperador Zosimo.
85 La razon por qué estos delitos pasan á los herederos; y lo que de su gravedad dicen Quint. y Asconio Pediano.
86 Ciceron se quexa, que los que son embiados á las Provincias para defenderlas de los enemigos son los que mas las talan, destruyen, y roban: Casiodoro dice: que no hay cosa en los Jueces mas fea que los cohechos.
87 Dase la razon de conveniencia de esta limitacion con Aneo Roberto, y exornase con un insigne lugar de Quintiliano.
88 Refierense las palabras de Aneo Roberto.
89 Refierense otras palabras de Bobadilla, notables, y muy en nuestro caso.
90 De las residencias, y penas de los cohechos no se excusan los que se componen con las partes.
91 *Septima limitacion*, de los robos, usurpaciones, fraudes, y alcances de haciendas, ó Rentas Reales, publicas, ó sagradas.
92 Ponderanse los textos de derecho comun que prueban esta limitacion; y que se estiende no solo al interés, sino á las penas.
93 Ponderanse la *ley 7. & 8. tit. 1. part. 7.* que prueba lo mismo.
94 Refiérese la comun opinion de muchos Autores que la exornan, y declaran.
95 Publio Escipion Africano despues de muerto fue convenido por las cuentas, y gastos del Erario.
96 Refierense remisivamente las graves penas que se incurren por estos delitos.
97 *Octava limitacion*, que es la del caso de este pleyto, en la usurpacion, ó fraudes de derechos Reales, y penas de comisos.
98 Ponderase la *l. fraudari*, y la *l. commissa, de publ. & vectigal. & l. 2. tit. 4. l. 5. lit. 7. part. 5.*
99 Refierense muchos Autores que aprueban, y tratan esta limitacion.
100 Estiendese no solo á los dueños de las mercaderias, sino á los que les ayudan á ocultarlas, ó á defraudar los derechos, y comisos de ellas.
101 Los Jueces, y Ministros que á esto ayudan cometen mayor delito que los dueños; y por qué.
102 Los pecados, y delitos de los Jueces se deben castigar con mas rigor, ex Plinio, & Casiodoro.
103 Otro lugar de Casiodoro, que habla en Ministros Militares, que es nuestro caso.
104 Otro que trata de cómo se han de castigar estas conveniencias, ó disimulaciones de los Jueces.
105 Ponderase, y exornase la *l. ultima, C. ne Sanct. Baptis. iter*, que pone la pena del talion á los Jueces negligentes, ó conniventes.
106 *Nona limitacion*, en tratos, contratos, edificios, y grangerias.
107 Refierense las leyes de todos derechos, que prohiben los dichos tratos, y contratos, y edificios, y los Autores que hablan de ellos.
108 Refierense especialmente todas las cedulas, y ordenanzas de las Indias, que tratan de la dicha prohibicion: y ponderase cómo se fueron agravando las penas de ella, y que se incurren ipso jure.
109 Por cedula del año de 1619. se equiparán estos excesos á los cohechos.
110 El Señor Don Rodrigo de Aguiar hace ley particular de las dichas cedulas en su Recopilacion.
111 En el Perú hay ordenanzas mas apreradas, hechas por los Virreyes para la dicha prohibicion, y las juran los Corregidores, y se les dán con sus titulos.
112 En el Consejo se les toma expresamente el mismo juramento.
113 Refierense los Autores que tratan de las razones que hay para prohibir tan apretadamente los tratos, y contratos de los Jueces.
114 Los Jueces tratantes, y negociantes no pueden administrar justicia libremente, ni dexar de hacer agravios, y opresiones á los subditos con quien negocian.
115 Vender barato es como donar.
116 La autoridad, y mano del Juez no dexa libre el consentimiento del subdito.
117 Todos los contratos de los Jueces incluyen en si alguna especie de cohecho, ó barateria.
118 Ponderase un insigne lugar de Ciceron en prueba de lo referido.
119 Salarios competentes se dán á los Jueces, porque se sustenten, y contenten con ellos, y no entiendan en tratos, y grangerias.
120 Por la misma razon no pueden recibir dadivas, ni presentes, aunque sean en poca cantidad, vel de esculentis, & poculentis.
121 Comienzase á tratar del punto, si las penas de los tratos, y contratos de los Corregidores pasan á los herederos.
122 Dícese que este punto es nuevo, y no tocado in

in terminis por otros Autores, y que no habló dél Avendaño.
123 Resuelvese afirmativamente por qué estos tratos incluyen en si especie de cohechos, y baraterias.
124 Las leyes penales, y odiosas no se suelen estender facilmente á otros casos.
125 Limitase esto quando miran al bien público, y evitan pecados.
126 Item, quando alias la ley quedaria ilusoria, y frustrada.
127 La muger casada que no puede contraer, ni obligarse sin autoridad de su marido, tampoco puede hacer confesiones de obligaciones pasadas.
128 Las leyes penales se estienden por escusar absurdos, ó á los casos concernientes, ó equiparados.
129 Si lo dispuesto en los cohechos no se estendiese á los contratos de los Jueces, eludirán por esta via las penas de las leyes, y ordenanzas.
130 Las penas de los Jueces contratantes están impuestas, y se incurren por las cedulas, y ordenanzas de las Indias ipso facto, vel ipso jure.
131 Las penas, y condenaciones que se imponen ipso jure, pasan á los bienes, y herederos de los reos difuntos, y se pueden cobrar de ellos.
132 Esta doctrina, y ponderacion es muy importante, y puede tambien servir de *limitacion general*, nempè, que pasen á los herederos todos los cargos de visitas, y residencias en que la pena se halla impuesta ipso jure.
133 Ponderase en prueba de ella la *l. Cujus ad Syll. & l. 3. §. quod autem, D. quod quisque juris*, y otros textos.
134 Pruebase con autoridad de Doctores antiguos.
135 Alleganse asimismo en prueba de ella muchos modernos.
136 Especialmente los Señores Gregorio Lopez, y Covarrubias.
137 Las palabras de que usan las dichas cedulas, y ordenanzas, inducen pena ipso jure, y otras qualesquier que ponen condenacion desde luego, ó denoten tiempo preterito.
138 Lo mismo dicen algunos, si la ley, ó el estatuto usa de la palabra enixas, y geminadas.
139 Estas leyes, y penas, por mirar al bien público, y jurarse por los Jueces, no se han de regular por las sutilezas del derecho civil.
140 La regla *morte delicta extinguuntur* no procede de derecho Canónico, el qual obliga siempre á los herederos á exonerar la conciencia del difunto, maximè interviniendo juramento.
141 Pruebase *esta limitacion*, y dícese quán general es, y digna de observar para esta materia.
142 El derecho Canónico se guarda en todas partes en materias concernientes al alma. Abad, Felino, y otros son de opinion, que las penas, y confiscaciones impuestas ipso jure, se deben en el fuero de la conciencia desde el punto que se comete el delito.
143 Esta doctrina no es muy cierta antes de haber sentencia declaratoria, pero despues de ella, procede sin duda.
144 El Consejo ha sentenciado muchas veces este cargo de tratos, y contratos despues de la muerte de los reos, y estos exemplares bastan para hacer ley.
145 *Decima limitacion*, en las penas de los Oydores, y otros Magistrados que se casan en sus distritos.
146 Refierense las leyes del derecho comun, y del Reyno, y las cedulas, y ordenanzas de las Indias, que tratan de esta prohibicion.
147 Ponderase lo mucho que por las dichas cedulas se ha estrechado esta prohibicion, y que sus penas se ponen ipso jure.
148 Pruebase con este supuesto que pasan á los bienes, y herederos.
149 En el contrato del matrimonio se requiere mas entera libertad que en otro ninguno.
150 Esta libertad cesa quando interviene el temor, ó respeto del Magistrado.
151 Ponderase la *l. unica, C. si rect. Provincia.*
152 Quando la pena que se impone ipso jure no cae sobre bienes proprios del delinquente, sino sobre algun oficio público, ó beneficio que se le quita, se debe en el fuero de la conciencia, *& num. 155.*
153 Quien retiene el oficio, y cobra su salario, despues de haver incurrido ipso jure, en perdimiento dél, es visto llevarlo sin titulo, é indebidamente.
154 Los oficios concedidos por el tiempo que fuere la voluntad del Principe, se juzgan ser perpetuos, si los Ministros no cayeren de ellos por sus culpas.
155 Quien no cumple la condicion del contrato, ó si proprio debe imputar la resolucion dél.
156 Contra los herederos del Oydor muerto, que se casó en el distrito, se puede proceder para que vuelva los salarios.
157 *Undecima limitacion*, en la qual se trata, si las penas impuestas ipso jure pasan aun antes que se pronuncie sentencia declaratoria.
158 Refierense muchos Autores que requieren que preceda la dicha sentencia.
159 Pruebase que la contraria opinion es mas verdadera, y no menos comun.
160 Fundase esta, y respondese á los argumentos de la otra.
161 La sentencia declaratoria, caso que sea necesaria, es para la execucion, no para la condenacion, ó incursion de la pena.
162 Y basta que se dé, y pronuncie despues de muerto el reo, contra sus bienes, y herederos.
163 Con esta distincion se concuerdan bien las opiniones encontradas.
164 El Principe puede disponer desde luego, como de hacienda suya, de las penas, y confiscaciones que se incurren ipso jure.
165 La sentencia declaratoria no es necesaria, quando la ley dice: *sin otra condenacion.*
166 *L. fin. tit. 1. l. tit. 2. 9. lib. 2. ordin. & l. 1. tit. 18. lib. 2. Recop. explicantur.*
167 *Duodecima limitacion*, de los delitos de comision, ó omision en casos graves.
168 Las penas de los delitos, ó excesos de los Jueces que no son muy graves no pasan á los herederos.
169 Provisiones para residenciar á los yá difuntos, con que clausulas se suelen despachar en los Consejos.
170 Aun contra los Jueces vivos no se han de hacer cargos por culpas livianas.
171 Si por el exceso, ó descuido del Juez se probase haver venido daño considerable á la República, ó á algun particular, se puede pedir la satisfaccion á sus herederos.
172 Ponderanse para esto la *l. 4. §. fin. de dam. infect. el auth. Sacrilegas, collat. 5. & l. fin. C. de pact.*
173 Refierense los Autores que ponen, y siguen esta limitacion.
174 Pruebase que no es necesario que en estos casos se haya contestado el pleyto con el difunto.
175 Los Jueces negligentes incurren en varias penas, remissive.
176 Los delitos de comision se tienen siempre por mas graves que los de omision.
177 *Decimatertia limitacion*, de las demandas de mal juzgado.
178 Apuntanse muchas cuestiones que cerca de estas demandas se suelen ofrecer, y los Autores que tratan de ellas.

Tra-

179 Tratase in specie si pasan á los herederos, y explicase la *l. Julianus 16. D. de judiciis.*
180 Danse las razones por qué Juliano fue notado en esta parte por otros J. C.
181 Si se probase que el Juez juzgó mal por soborno, pasaria esta accion á los herederos.
182 Lo mismo se podrá defender generalmente en qualquier mal juzgado, atendiendo el derecho Canónico, el qual nunca repara en los ápices, y sutilezas del Civil.
183 En el mal juzgado por impericia, interviene lata culpa, que se equipára al dolo.
184 El Juez que acepta cargos de judicatura, debe mirar si es suficiente para administrarlos como se requiere.
185 Refiérese in terminis un Consejo de Manuel Mendez Cardoso, en que trató esta cuestion, aunque floxamente, y resuelve, que estas causas de mal juzgada pasan á los herederos.
186 *Decimaquarta limitacion*, en la pena de la infamia.
187 Los juicios, ó delitos públicos irrogan infamia á los que los cometen.
188 Bobadilla es de opinion, que muerto el reo no se puede tratar de la pena de la infamia.
189 Refiérense los casos de Cajo Licinio, y Cecilio Clasico, en que despues de muerto se trató de su fama, y notase el error de Valerio Maximo.
190 La *l. 7. tit. 1. part. 7.* ibi: *Como quiere que la fama finque*, se declara, y exorna.
191 La fama es inmortal, y debe preferirse á las ganancias que se acaban con la vida.
192 Por parte del Fisco nunca se suele tratar de la pena de la infamia despues de muertos los reos, sino en delitos *laæ Majestatis divinæ*, vel *humanæ*, y cómo, y dentro de qué tiempo se ha de intentar en ellos este juicio.
193 Si los herederos del residenciado, ó capitulado le quieren defender, para que quede salva su fama, y opinion, bien lo pueden hacer, aunque Salicceto tuvo lo contrario.
194 Aun á los estraños se les debe permitir la misma defensa.
195 La *l. filio*, §. *Seja*, *D. de adimend. legat.* se pondera por singular, y capital en esta materia.
196 Refiérese una decision in terminis de Georg. Cabedo.
197 *Decimaquinta limitacion*, de los herederos del fiador muerto.
198 La glosa seguida por muchos, *in* §. 1. *inst. de fidejus.* siente, que muerto el fiador de qualquier criminal, quedan sus herederos libres de la fianza.
199 Repruebase esta opinion, porque esta fianza no obliga por el delito, sino por el contrato.
200 La obligacion de la fianza regularmente pasa á los herederos.
201 Los herederos del fiador del residenciado solo quedarán libres, quando huviere tambien muerto el mismo residenciado, y en los casos en que las penas no pasan á sus herederos.
202 Los fiadores, ahora intercedan por contrato, ahora por delito, dexan igualmente obligados á sus herederos.
203 Quando la fianza no se hace por el maleficio, sino por la paga de la pena dél, es llano que pasa su obligacion á los herederos del fiador.
204 *Decimasexta limitacion*, del tiempo en que se han de intentar las dichas acciones en los casos que pasan á los herederos.
205 El termino de la residencia es legal, y en pasando, induce prescripcion para no volver á tratar de las causas de ella.
206 Si no se ha publicado residencia contra el Juez muerto, dentro de qué tiempo se podrá publicar contra sus herederos.
207 Los delitos públicos no se prescriben regularmente menos que por veinte años, y las acciones civiles que de ellos resultan por treinta.
208 Quando por razon de ellos se trata de pedir á los herederos del difunto, se ha de hacer dentro de cinco años.
209 En el crimen repetundarum, ó de cohechos, y baraterías, y otros que inciden en estos, parece que solo dura la accion un año contra los herederos, y por qué.
210 Intentase que esta opinion no puede proceder de jure Canónico, ni quando se trata de solo cobrar el interés de lo mal llevado, y explicase la *ley Sabinus*, ibi: *Calculi ratione*, *D. de dolo.*
211 *Decimaseptima*, del modo que se ha de tener en seguir, y sentenciar estas causas contra los herederos, ó fiadores del residenciado.
212 La instancia comenzada con el difunto pasa á sus herederos, y la han de tomar en el estado en que él la dexó.
213 Si el difunto dexó procurador hecho yá señor de la instancia, con él, y contra él se podrá proseguir, y sentenciar la causa, y perjudicar á los herederos.
214 Si no dexó procurador, y el juicio quedó comenzado con el difunto, ó yá concluso, cómo se ha de vér el Juez para proseguirle, ó sentenciarle contra los herederos.
215 Si el juicio se ha de comenzar de nuevo contra los herederos, en los casos que pasan á ellos es forzoso citarlos, y oirlos.
216 Haviendo muchos herederos del reo, quando bastará citar á uno de ellos.
217 Si no se supiese donde están los herederos, ó estuviesen en partes muy remotas, bastará crearles un defensor.
218 Al tal defensor no se le ha de dár termino para buscar, ó consultar los herederos.
219 Ni se le permite usar de dilaciones, ó escusas.
220 El modo que se ha de tener en formar, y concebir la sentencia en los cargos que pasan á los herederos.
221 En los cargos de visita, como no se dá copia de los testigos á los visitados, tampoco se debe dár á sus herederos.
222 Lo regular del derecho es, que en todos los procesos, aunque sean de residencias, y capitulos, se dé copia de los testigos.
223 Qualquier cosa que se aparta de lo regular del derecho, es odiosa, y se ha de restringir, y volver á reducir á él con facilidad.
224 La calidad del juicio, ó obligacion no se debe mudar por la persona de los herederos.
225 El proceso secreto de visitas es comun para con todos los visitados, y no se ha de diferenciar en él de unas personas á otras.
226 La causa principal, y final que se lleva en una cosa, es la que se ha de entender.
227 Los herederos no pueden formar agravio de que se haga con ellos lo que con el difunto, á quien representan.

CA-

CASO, Y ESTADO DEL PLEYTO.

Num. 1 EL caso, * y estado de este pleyto es, que el Consejo dió comision al Contador Pedro Guiral, que lo era del Tribunal de Cuentas de Santa Fé para que averiguase los delitos, y excesos, que los Cabos, y Oficiales de las Galeras reformadas de Cartagena havian hecho en fraude de la Real hacienda, y buena administracion de las dichas Galeras. Y asimismo, para averiguar la ocultacion que Don Francisco Vanegas, Cabo que havia sido de ellas, y otros Oficiales havian hecho de cantidad de ropa, y baúles sin registro, que en las dichas Galeras havian pasado á Puertobelo el año de 1613. defraudando á su Magestad sus derechos Reales.

El dicho Contador substanció estas causas conforme al tenor de su comision: sacó cargos contra Don Francisco: dió traslado de ellos al Procurador, que salió á defenderle con poder bastante: oyó sus descargos; y concluso legitimamente la causa, pronunció sentencia, en que condenó al dicho Don Francisco á que restituyese á la Real hacienda cantidades considerables, y en otras penas pecuniarias, aplicadas á la Cámara de su Magestad, y gastos de su comision.

De esta sentencia apeló la parte de Don Francisco, y se presentó en el Consejo, y se traxeron á él los autos originales; y estando yá en poder del Relator, y Escrivano de Cámara, parece murió el dicho Don Francisco.

Sus herederos acudieron á pedir, que esta causa se viese, y determinase en el Consejo en el dicho grado de apelacion: Y haviendose empezado á vér, se tuvo noticia extrajudicial, de que el dicho Don Francisco era muerto, y se cesó, ó sobreseyó en la vista de los cargos. Porque segun parece (aun sin tratar de los dichos herederos) huvo quien dudase, si podia yá haver condenacion sobre ellos, por sentir, que se havian extinguido del todo con la muerte del dicho Don Francisco.

Pretension del Fiscal.

2 EL Fiscal * pretende, que no solo en este caso, en que el negocio estaba yá tan adelante, sino aun en todos los que suelen succeder, y deducirse en visitas, y residencias, se puede proceder contra los Jueces, y Ministros que mueren despues de haverse comenzado estos juicios, y en muchos de ellos, aun quando mueren antes de comenzarse.

Y que estas causas se pueden seguir, substanciar, y sentenciar contra sus bienes, y herederos, y que basta citarles para que las tomen en el estado que las hallaren. Y que aun esto se podrá escusar, si los difuntos huvieren dexado Procurador que haya salido á ellas, y estuviere hecho señor de la instancia.

Que este punto es muy importante, y frecuente.

Y porque * estos puntos son en sí de mucha importancia, y se ofrecen muy de ordinario, especialmente en este Real Consejo de las Indias, donde casi las mas veces suelen morir los visitados, ó residenciados pendientes sus causas, asi por ser tantas, y tan graves las que hay que despachar de este genero, como por haverse de traer de Provincias tan remotas; conviene mucho tratarle con distincion, y cuidado, y tomar en él fixa, y cierta resolucion: * juxta consilium Pauli J.C. *in l. legavi 25. in prine. D. de liberat. legata*, ibi: *Et plenius rogo, quæ ad hoc spectant, attingat, quotidiana enim sunt, l. justo 44. D. de usucapion.* ibi: *Propter assiduam, & quotidianam comparationem servorum*, cum aliis latè traditis á Radulpho Fornerio *libr. 1. rerum quotidian. cap. 1.* 3 4

Con la muerte se acaban regularmente los delitos, y cesan las penas corporales, y pecuniarias de ellos.

Digo, pues, que la duda pudo fundarse * en la comun, y vulgar regla de derecho, que dice, que todos los delitos, ahora sean de los que llaman *Públicos*, ahora de los que llaman *Privados*, ó *Particulares*, se acaban con la muerte: asi por lo tocante á las penas corporales, como á las pecuniarias de publicacion, ó confiscacion de bienes, que por razon, y castigo de ellas están establecidas. De tal suerte, que como no se puede executar contra los yá difuntos, tampoco se executen, ni hayan lugar contra sus bienes, ni contra sus herederos. 5

Esta * regla se saca de la *ley 3. l. defuncto 6. D. de publicis judiciis*, *l. ex judicorum 20. D. de accusation. l. ult. ad leg. Jul. Majest.* ibi: *Is qui in reatu decedit, integri status decedit: extinguitur enim crimen mortalitate, &c. l. si pœna 20. D. de pœn.* ibi: *Si pœna alicui irrogatur, receptum est commentitio jure, ne ad hæredes transeat.* Donde aquellas palabras, * *Commentitio jure* de que usa el J.C. Paulo, no quieren decir: *Deducto ex commentis Jurisconsultorum*, como lo interpreta Accursio, ni *Novo recentique excogitato, nulloque exemplo instituto, ac veluti ficlitio*, como expone Budeo *in annotation.* 6 7

pos-

179 Tratase in specie si pasan á los herederos, y explicase la *l. Julianus 16. D. de judiciis.*
180 Danse las razones por qué Juliano fue notado en esta parte por otros J. C.
181 Si se probase que el Juez juzgó mal por soborno, pasaria esta accion á los herederos.
182 Lo mismo se podrá defender generalmente en qualquier mal juzgado, atendiendo el derecho Canónico, el qual nunca repara en los ápices, y sutilezas del Civil.
183 En el mal juzgado por impericia, interviene lata culpa, que se equipára al dolo.
184 El Juez que acepta cargos de judicatura, debe mirar si es suficiente para administrarlos como se requiere.
185 Refiérese in terminis un Consejo de Manuel Mendez Cardoso, en que trató esta cuestion, aunque floxamente, y resuelve, que estas causas de mal juzgada pasan á los herederos.
186 *Decimaquarta limitacion*, en la pena de la infamia.
187 Los juicios, ó delitos públicos irrogan infamia á los que los cometen.
188 Bobadilla es de opinion, que muerto el reo no se puede tratar de la pena de la infamia.
189 Refiérense los casos de Cajo Licinio, y Cecilio Clasico, en que despues de muerto se trató de su fama, y notase el error de Valerio Maximo.
190 La *l. 7. tit. 1. part. 7.* ibi: *Como quiere que la fama finque*, se declara, y exorna.
191 La fama es inmortal, y debe preferirse á las ganancias que se acaban con la vida.
192 Por parte del Fisco nunca se suele tratar de la pena de la infamia despues de muertos los reos, sino en delitos *laæ Majestatis divinæ*, vel *humanæ*, y cómo, y dentro de qué tiempo se ha de intentar en ellos este juicio.
193 Si los herederos del residenciado, ó capitulado le quieren defender, para que quede salva su fama, y opinion, bien lo pueden hacer, aunque Salicceto tuvo lo contrario.
194 Aun á los estraños se les debe permitir la misma defensa.
195 La *l. filio*, §. *Seja*, *D. de adimend. legat.* se pondera por singular, y capital en esta materia.
196 Refiérese una decision in terminis de Georg. Cabedo.
197 *Decimaquinta limitacion*, de los herederos del fiador muerto.
198 La glosa seguida por muchos, *in* §. 1. *inst. de fidejus.* siente, que muerto el fiador de qualquier criminal, quedan sus herederos libres de la fianza.
199 Repruebase esta opinion, porque esta fianza no obliga por el delito, sino por el contrato.
200 La obligacion de la fianza regularmente pasa á los herederos.
201 Los herederos del fiador del residenciado solo quedarán libres, quando huviere tambien muerto el mismo residenciado, y en los casos en que las penas no pasan á sus herederos.
202 Los fiadores, ahora intercedan por contrato, ahora por delito, dexan igualmente obligados á sus herederos.
203 Quando la fianza no se hace por el maleficio, sino por la paga de la pena dél, es llano que pasa su obligacion á los herederos del fiador.
204 *Decimasexta limitacion*, del tiempo en que se han de intentar las dichas acciones en los casos que pasan á los herederos.
205 El termino de la residencia es legal, y en pasando, induce prescripcion para no volver á tratar de las causas de ella.
206 Si no se ha publicado residencia contra el Juez muerto, dentro de qué tiempo se podrá publicar contra sus herederos.
207 Los delitos públicos no se prescriben regularmente menos que por veinte años, y las acciones civiles que de ellos resultan por treinta.
208 Quando por razon de ellos se trata de pedir á los herederos del difunto, se ha de hacer dentro de cinco años.
209 En el crimen repetundarum, ó de cohechos, y baraterías, y otros que inciden en estos, parece que solo dura la accion un año contra los herederos, y por qué.
210 Intentase que esta opinion no puede proceder de jure Canónico, ni quando se trata de solo cobrar el interés de lo mal llevado, y explicase la *ley Sabinus*, ibi: *Calculi ratione*, *D. de dolo.*
211 *Decimaseptima*, del modo que se ha de tener en seguir, y sentenciar estas causas contra los herederos, ó fiadores del residenciado.
212 La instancia comenzada con el difunto pasa á sus herederos, y la han de tomar en el estado en que él la dexó.
213 Si el difunto dexó procurador hecho yá señor de la instancia, con él, y contra él se podrá proseguir, y sentenciar la causa, y perjudicar á los herederos.
214 Si no dexó procurador, y el juicio quedó comenzado con el difunto, ó yá concluso, cómo se ha de vér el Juez para proseguirle, ó sentenciarle contra los herederos.
215 Si el juicio se ha de comenzar de nuevo contra los herederos, en los casos que pasan á ellos es forzoso citarlos, y oirlos.
216 Haviendo muchos herederos del reo, quando bastará citar á uno de ellos.
217 Si no se supiese donde están los herederos, ó estuviesen en partes muy remotas, bastará crearles un defensor.
218 Al tal defensor no se le ha de dár termino para buscar, ó consultar los herederos.
219 Ni se le permite usar de dilaciones, ó escusas.
220 El modo que se ha de tener en formar, y concebir la sentencia en los cargos que pasan á los herederos.
221 En los cargos de visita, como no se dá copia de los testigos á los visitados, tampoco se debe dár á sus herederos.
222 Lo regular del derecho es, que en todos los procesos, aunque sean de residencias, y capitulos, se dé copia de los testigos.
223 Qualquier cosa que se aparta de lo regular del derecho, es odiosa, y se ha de restringir, y volver á reducir á él con facilidad.
224 La calidad del juicio, ó obligacion no se debe mudar por la persona de los herederos.
225 El proceso secreto de visitas es comun para con todos los visitados, y no se ha de diferenciar en él de unas personas á otras.
226 La causa principal, y final que se lleva en una cosa, es la que se ha de entender.
227 Los herederos no pueden formar agravio de que se haga con ellos lo que con el difunto, á quien representan.

CA-

CASO, Y ESTADO DEL PLEYTO.

Num. 1 EL caso, * y estado de este pleyto es, que el Consejo dió comision al Contador Pedro Guiral, que lo era del Tribunal de Cuentas de Santa Fé para que averiguase los delitos, y excesos, que los Cabos, y Oficiales de las Galeras reformadas de Cartagena havian hecho en fraude de la Real hacienda, y buena administracion de las dichas Galeras. Y asimismo, para averiguar la ocultacion que Don Francisco Vanegas, Cabo que havia sido de ellas, y otros Oficiales havian hecho de cantidad de ropa, y baúles sin registro, que en las dichas Galeras havian pasado á Puertobelo el año de 1613. defraudando á su Magestad sus derechos Reales.

El dicho Contador substanció estas causas conforme al tenor de su comision: sacó cargos contra Don Francisco: dió traslado de ellos al Procurador, que salió á defenderle con poder bastante: oyó sus descargos; y concluso legitimamente la causa, pronunció sentencia, en que condenó al dicho Don Francisco á que restituyese á la Real hacienda cantidades considerables, y en otras penas pecuniarias, aplicadas á la Cámara de su Magestad, y gastos de su comision.

De esta sentencia apeló la parte de Don Francisco, y se presentó en el Consejo, y se traxeron á él los autos originales; y estando yá en poder del Relator, y Escrivano de Cámara, parece murió el dicho Don Francisco.

Sus herederos acudieron á pedir, que esta causa se viese, y determinase en el Consejo en el dicho grado de apelacion: Y haviendose empezado á vér, se tuvo noticia extrajudicial, de que el dicho Don Francisco era muerto, y se cesó, ó sobreseyó en la vista de los cargos. Porque segun parece (aun sin tratar de los dichos herederos) huvo quien dudase, si podia yá haver condenacion sobre ellos, por sentir, que se havian extinguido del todo con la muerte del dicho Don Francisco.

Pretension del Fiscal.

2 EL Fiscal * pretende, que no solo en este caso, en que el negocio estaba yá tan adelante, sino aun en todos los que suelen succeder, y deducirse en visitas, y residencias, se puede proceder contra los Jueces, y Ministros que mueren despues de haverse comenzado estos juicios, y en muchos de ellos, aun quando mueren antes de comenzarse.

Y que estas causas se pueden seguir, substanciar, y sentenciar contra sus bienes, y herederos, y que basta citarles para que las tomen en el estado que las hallaren. Y que aun esto se podrá escusar, si los difuntos huvieren dexado Procurador que haya salido á ellas, y estuviere hecho señor de la instancia.

Que este punto es muy importante, y frecuente.

Y porque * estos puntos son en sí de mucha importancia, y se ofrecen muy de ordinario, especialmente en este Real Consejo de las Indias, donde casi las mas veces suelen morir los visitados, ó residenciados pendientes sus causas, asi por ser tantas, y tan graves las que hay que despachar de este genero, como por haverse de traer de Provincias tan remotas; conviene mucho tratarle con distincion, y cuidado, y tomar en él fixa, y cierta resolucion: * juxta consilium Pauli J.C. *in l. legavi 25. in prine. D. de liberat. legata*, ibi: *Et plenius rogo, quæ ad hoc spectant, attingat, quotidiana enim sunt, l. justo 44. D. de usucapion.* ibi: *Propter assiduam, & quotidianam comparationem servorum*, cum aliis latè traditis á Radulpho Fornerio *libr. 1. rerum quotidian. cap. 1.* 3 4

Con la muerte se acaban regularmente los delitos, y cesan las penas corporales, y pecuniarias de ellos.

Digo, pues, que la duda pudo fundarse * en la comun, y vulgar regla de derecho, que dice, que todos los delitos, ahora sean de los que llaman *Públicos*, ahora de los que llaman *Privados*, ó *Particulares*, se acaban con la muerte: asi por lo tocante á las penas corporales, como á las pecuniarias de publicacion, ó confiscacion de bienes, que por razon, y castigo de ellas están establecidas. De tal suerte, que como no se puede executar contra los yá difuntos, tampoco se executen, ni hayan lugar contra sus bienes, ni contra sus herederos. 5

Esta * regla se saca de la *ley 3. l. defuncto 6. D. de publicis judiciis*, *l. ex judicorum 20. D. de accusation. l. ult. ad leg. Jul. Majest.* ibi: *Is qui in reatu decedit, integri status decedit: extinguitur enim crimen mortalitate, &c. l. si pœna 20. D. de pœn.* ibi: *Si pœna alicui irrogatur, receptum est commentitio jure, ne ad hæredes transeat.* Donde aquellas palabras, * *Commentitio jure* de que usa el J.C. Paulo, no quieren decir: *Deducto ex commentis Jurisconsultorum*, como lo interpreta Accursio, ni *Novo recentique excogitato, nulloque exemplo instituto, ac veluti ficlitio*, como expone Budeo *in annotation.* 6 7

pos-

posteriorib. ad Pandect. á quien refiere, y sigue Simon Scard. y Juan Kalino *de verb. jur. verb. Commentitium jus*, Calepin. *eod. verb.* sino antes antiquo, & apud exteros etiam usitato, como advierte, y prueba Dionysio Gotofredo *in notis ad eand. leg.* O havemos de leer *Constituto jure*, como intenta Pedro Fabro *in l. sicuti pœna* 38. *D. de reg. jur. pag.* 174. y al parecer con mucha razon, porque en la *l. constitutionib.* 33. *D. de obligat. & action.* havia dicho el mismo J. C. Paulo: *Constitutionibus quibus ostenditur hæredes pœna non teneri*, & Ulpian. *in l. 1. D. de privatis delict. Civilis constitutio est, pœnalibus actionibus hæredes non teneri, nec cæteros quidem successores.*

8 Las quales leyes * prueban la misma regla de que vamos tratando, y tambien *d. l. sicuti pœna*, dum inquit: *Sicuti pœna ex delicto defuncti hæredes teneri non debet, &c.* y la *l. pupillum* 111. *§. 1. eod. tit.* ibi: *In hæredem non solent, actiones transire, quæ pœnales sunt ex maleficio: veluti furti, damni, injuriæ, vi bonorum raptorum, injuriarum, l. aut privatim* 10. *l. in Senatusconsultum* 15. *D. ad Senatusc. Turpil.* ubi DD. vocant abolitionem legalem hanc, quæ contigit per mortem accusatoris, vel accusati, *l. 1. & 4. si reus, vel accus. mort. fuer. l. ult. C. de jure fisci, §. non autem, inst. de perpet. & tempor. action.* Et de jure Canonico probatur *in cap. admonere* 32. *q. 2. cap. causam quæ el 2. ubi glos. cui filii sint legit. cap. à nobis el 2.* & ibi glos. *de sentent. excomm.* Y de nuestro derecho del Reyno la *l. 7. tit. 8. part. 3.* Ibi: *La muerte desataja los hierros que fizo el finado en su vida, é las penas que devia sofrir por ello, l. 7. tit. 1. part. 7.* ibi: *Acusado puede ser todo home mientras viviere de los hierros que oviese fecho, mas despues que fuese muerto no podria ser fecha acusacion de él, porque la muerte desata, & desface tambien á los hierros, como á los facedores de ellos.*

9 Y pudieranse alegar * otros muchos textos, y doctrinas, que para este mismo intento ultra Scribentes in ejusdem juribus latissimè, & usque ad nauseam congerit Sebastianus Medicis *in tract.* mors omnia solvit, *2. p. conclus.* 32. Farinac. *1. tom. crimin. q.* 10. *num.* 36. Peregrin. *de jure fisci, lib. 4. tit. 5.* & ultra relatos ab eis Cardin. Tuscus *pract. concl. jur. verb. Hæres, concl. 68. verb. Mori, & verb. Mortuus, cons.* 391. *& 396. & verb. Pœna, concl.* 256. Pet. Barb. *in l. si filius familias* 15. *cum l. seq. D. de judiciis*, Petr. Caball. *resolut. crimin. cent. 3. resol. 298. num.* 3. And. Gaill. *de pace publica, lib. 1. cap.* 20. Tiber. Decian. *lib. 5. crimin. cap.* 57. *num.* 1. Joann. Sichard. *in l. unic. C. ex delict. defunctor.* Cald. Pereyra novissimè *in commentar. analyt. ad eand. l. 3. part. num. 1. & seqq.* Menoch. *cons. 99. lib. 1.* Phædus *decis.* 131. *tom. 2.* Bertazol. *cons. crimin. 33. lib. 7.* Marc. Ant. Eugen. *cons. 21.* Annæus Robert. *lib. 1. rer. judicatar. cap.* 10. & Anton. Faber. *in suo Codice, lib. 4. tit.* 12. Et huc respiciens, inquit notabiliter Angelus *in tract. de maleficiis, verb. Qui Dominus Judex, num.* 41. *Mortem omnia delicta tollere, & contra mortuum inquiri non posse, formatamque inquisitionem circumduci debere.*

Contra los muertos ni aun en su favor no se puede dár sentencia.

Tambien pudo fundarse la dicha duda en * 10 otra regla de derecho, que dice, que contra los difuntos no se puede dár, ni pronunciar sentencia en negocios civiles, ni criminales, y que si se diere, es ninguna, *ut in l. de qua re, §. fin. de judic. l. in sententiis* 59. *§. fin. D. de re judic. l. penult. D. quæ senten. sine appellat. rescind. l. 15. tit. 22. partit. 3.* cum multis aliis, quæ præter Scribentes in eisdem juribus, tradit Roman. *sing.* 522. Angel. *cons.* 233. Medicis *ubi supr. concl.* 101. Vivius *decis.* 53. *num. fin. lib. 1.* Nicolaus Reusnerus *decis. 22. num.* 18. *lib. 2.* Joan. Francisc. del Castillo *decis. Sicil. 60. num. 6.* Vicent. de Franquis *decis. 245. 1. p.* Mastrill. *decis.* 137. Surd. *cons. 99. ex n.* 11. *vol. 1.* Bern. Græv. *pract. concl. lib. 1. conc.* 109. *consid. 1.* Tuscus *verb. Sentencia, concl.* 136. *& d. concl.* 391. *&* 396. Vantius *de nullitatib. tit. de nullit. ex defect. jurisdict. num.* 106. Cabedus *decis. Lusitan. 196. 1. part.* donde resuelve, que en muchos casos no serán válidas las sentencias, aun quando salgan, y se pronuncien en favor de los muertos. De quo etiam benè agunt Bartol. Angel. Aretin. & alii *in dict. l. penult.* Paul. Castrens. Alexand. & Jas. *in l. ejus qui in provincia, §. fin. D. si cert. petat.* Lanfranc. Bald. *decis.* 27. Franquis *ubi supr. num.* 3. Puteus *decis.* 186. *aliàs* 182. *lib. 2.* Surd. *d. cons. 99. num.* 12. Cabed. *supr. num.* 3. ubi addit, *quod hæc nullitas procedit, etiam si Judex, qui tulit sententiam, ignoraverit mortem.*

Razones de las dichas reglas.

De estas reglas * dán varias razones los 11 Autores citados, especialmente Menoq. *dict. cons. 99. num.* 150. *& seqq.* Bursat. *cons.* 77. *num.* 20. *vol. 1.* Marc. Ant. Eugen. *d. cons.* 21. *num.* 2. *& seq.* Tiber. Decian. *d. lib. 5. crimin. cap.* 57. *num.* 1. & Cald. Pereyr. *in dict. l. unic. 5. p. ex num.* 1.

Pero todas en substancia vienen á parar 12 en que * los muertos no sienten, ni se pueden defender, ni se juzgan in rerum natura, antes como dixo Socin. Junior *cons.* 112. *num.* 9. *& seq. lib. 1. Per mortem quis dicitur relinquere omnia, & totum mundum, quia mors omnia extinguit, & solvit, quoad potentias humanas*; y como son llamados, y prevenidos para el juicio divino, se eximen del humano, ut dicitur *in cap. quorumdam, & in cap. epistola* 23. *dist.* y son vistos pasar á mayor tribunal, como lo dice el texto, y la glos. *in cap. 1. 16. q. 7.* infiriendo de aquí, * que 13 aun

aun á los que yá están constituidos en el artículo de la muerte, no se les ha de imponer penitencia alguna.

A las quales razones se puede añadir otra 14 con Paulo de Castro *cons.* 398. *num.* 3. *lib. 2.* * conviene á saber: *Quod mors dicitur casus fortuitus, ideò non præcedente aliqua culpa, excusat à pœna, & præbet causam legitimi impedimenti, sicut infirmitas*, Lucan. *lib. 8. Pharsal.* la llamó *la ultima de las penas*:

Mors, ultima pœna est.

y Plauto dice, que mediante ella, nos libramos de muchos males.

Neque est melius morte in malis rebus.

Pero no sé como estos DD. han olvidado 15 la razon del * Jurisconsulto Julio Paulo *in d. l. pœna* 20. *D. de pœnis*, que es la mejor de todas, dum inquit: *Cujus rei illa ratio videtur, quod pœna constituitur in emendationem hominum, quæ mortuo eo, in quem constituì videtur, desinit.* La qual se puede confirmar, 16 y exornar largamente * con lo que del intento que llevan los legisladores en poner penas á los delitos, y executarlas, dixo Aulo Gelio *lib. 6. noct. Attic. cap.* 14. Seneca *lib. 2. de ira, ad fin.* Quintiliano *declamat.* 274. y Yo juntando otros muchos *in meo tract. de crimin. puericid. lib. 1. cap. 1. &* 2. donde entre otros alego á Platon *in lib. de Rethor.* ubi inquit: *Qui injusta perpetrat, pœnas luit, & qui rectè puniunt, justitia quadam freti puniunt, pœnaque justa justiores efficit, tamquam medicina quædam improbitatis.* Y tambien entra aqui la razon de la *l. sancimus* 22. *C. de pœnis*, la qual aun tiene por mas cierta Donelo *in d. l. unic. C. ex delict. defunct. num.* 10. nempè, quod omnis pœna est delicti coercitio, *l. aliud est fraus* 131. *D. verbor. signif.* y asi no ha de pasar de sus autores, ni lastar el heredero lo que pecó el difunto: *Ut ibi sit pœna, ubi noxa est, & suos teneat auctores, nec ulterius progrediatur supplicium, quam reperiatur commissum.*

Que esta regla tiene muchas limitaciones.

17 Pero * aunque la regla referida, *quod morte delicta extinguuntur*, parece tan cierta, y sentada en derecho, tiene en si tantas falencias, y limitaciones, que de ellas se podria hacer otra regla no menos cierta, y casi tan general, como en otro caso semejante lo dixo la glosa *in §. si quis alii, institut. de inutil. stipulation.* & Franciscus Curtius *in tract. de sequestr.* quem refert Tuscus *lit. S, concl. 202. num.* 20.

18 Las quales limitaciones * ponen, y prosiguen latisimamente los mismos Autores que se citaron en el *num.* 9. principalmente Farinacio *d. quæst.* 10. *ex num.* 37. *ad* 84. & Socin. *regul.* 217. Anton. de Butr. *cap.* 58. Anton. Gomez *lib. 3. variar. cap. 1. ex num.* 28. Duenas *reg.* 13. & 173. Decius, Cagnol. Mynerius, Ferrarius, & alii *in dict. l. pupillum, §. in hæredem, & l. pœnalia, D. de regul. jur.* Peregr. *d. tract. de jur. fisci, lib. 4. tit. 5.* Jul. Clar. & ejus Addition. Bajard. *§. fin. q. 51. per tot.* Osasc. *decis. Pedemont.* 149. & 152. Mandell. Albens. *consil. 99. &* 471. Menchaca *controvers. illustr. cap. 6. num. 7. & seqq.*

Y hablando en terminos de residencia * 19 Baldus *in l. si filius familias, §. Judex. num. 3. de judiciis*, idem Bald. & Jason. *in l. si decesserit. D. qui satisd. cogant.* Cataldin. *de Syndic. quæst. 243. num.* 156. Puteus *in eod. tract. verb. Hæres, fol.* 191. *& verb. Mulcta, in princ.* Gregor. Lopez *in l. 6. verb. Ellos in fin. tit. 4. part. 3.* ibi: *Et mortuo judice ante Syndicatum non tenebuntur hæredes*, Avendañus omninò videnda. *respons. 3. per tot.* Aviles *in cap. 4.* Prætor. *verb. Entregare, num. 12. & in cap. 1. Syndic. glos. 1. num.* 16. Bobadill. *in Politic. lib. 5. cap. 1. num.* 83. y otros muchos que iremos citando.

Primera limitacion, del que muere despues de haverse comenzado con él la visita, ó residencia, y demandas de ella, y de los contumaces.

De estas limitaciones iré tomando, y tratando con distincion, y claridad las que parecieren mas practicables: y sea la primera, * 20 que quando contra un Juez se procede por delitos, y excesos particulares, por razon de los quales debe satisfacer algun interés, ó penas pecuniarias á la parte, ó al Fisco, si en su vida se comenzó, y contestó el juicio de las demandas, capitulos, visita, ó residencia en que se havia de hacer la dicha averiguacion, y satisfaccion, se puede, y debe seguir la causa con sus bienes, y herederos, ó con su Procurador, y pronunciar contra ellos sentencia para este efecto, y cobrar las condenaciones. Porque aunque con la muerte se librase de las penas corporales, todavia * mediante la litis contestacion se con- 21 servan, y perpetúan las pecuniarias, como por palabras expresas lo dice la *l. nimo enim* 87. *D. de reg. jur.* ibi: *Denique post litem contestatam hæredi quoque prospiceretur, & hæres tenetur ex omnibus causis, l. omnes* 139. *D. eod.* ibi: *Omnes actiones, quæ morte, aut tempore pereunt, semel inclusa judicio salvæ permanent, l. pœnalia* 164. *eod. tit. l. omnes pœnales 26. l. constitutionibus* 33. *l. sciendum* 38. *D. de obligat. & action. l. injuriarum* 13. *D. de injuriis, l. ex judiciorum* 20. *D. de accusat.* optimus textus in *l. unica, C. ex delict. defunctor. §. non autem, vers. Pœnales, instit. de perpet. & tempor. action.* ibi: *Pœnales autem actiones, quas suprà diximus, si ab ipsis principalibus personis fuerint contestatæ, & hæredibus dantur, & contra hæredes transeunt.*

Quibus * de jure nostro consonat text. *in* 22

l. 25. *tit.* 1. *part.* 7. ibi: *Otrosi decimos, que si muriese el demandado despues que el pleyto fuese comenzado, assi como sobredicho es, que tenudos son sus herederos de ir adelante por el pleyto fasta que sea acabado; é si fueren vencidos, deben pechar tanto, quanto debia pechar el demandado, si fuese vivo, l. fin. tit. 9. ead. part.* 7. ibi: *Fuera desto si le huviese comenzado á demandar en su vida de él, é fuese comenzado el pleyto por respuestas, ca entonces los sus herederos tenudos son de entrar, y seguir el pleyto en aquel lugar do estaba, quando finó aquel de quien heredaron, é si fuesen vencidos, deben facer enmienda en lugar de aquel cuyos herederos son.* Idem probat. *l.* 6. *tit.* 20. *lib.* 3. *fori*, ubi glos. 1. & 2. & *in l.* 9. *tit.* 13. *lib.* 4. *ejusd. fori*, ubi glos. 1. & *per totam*, & *in l.* 67. *styli*, ibi: *O sobre otro qualquier mal fecho oviese estado demandado aquel de quien heredó, & in l. sequenti*, ibi: *Si fue demandado el que ellos heredaron, & utrovique* Christophorus de Paz.

23 Per quæ jura * ita tenent omnes Scribentes in eisdem juribus, & est communis, & indubitata resolutio, ut testantur innumeri, quos refert, & sequitur Farinac. *d. quæst.* 10. *n.* 50. & *sequentib.* Anton. Gom. *d. lib.* 3. *cap.* 1. *n.* 84. Bonacosa *in commun. opin. lib.* 2. *vers. Pœna pecuniaria cum est contestata lis*, *col.* 4. Soc. *n. regul.* 291. *fallen.* 3. Xuarez *allegat.* 26. *vers. Secundum dubium*, Gail. *d. cap.* 20. *num.* 13. Caldas *d. l. unic.* 3. *part. num.* 1. Sebastian. Guacinus *in tract. defens. reorum, tit.* 2. *defens.* 23. *n.* 2. qui hoc generaliter accipit tam in delictis publicis, quam in privatis. Tuscus *lit. M*, *concl.* 391. *n.* 16. & *concl.* 396. *n.* 14. & *seqq.* Mench. *lib.* 3. *controvers. illust. cap.* 96. *n.* 25. Marc. Anton. Eugen. *d. cons.* 21. *num.* 14. & 18. Osascus *decis. Pedemont.* 149. *num.* 3. & 4. & *n.* 9. Petr. Caball. *d. resol. crim.* 298. *n.* 10. & *seqq.* donde dice, que es práctica comun, y que juzgó muchas veces en esta conformidad Avendañ. *d. respons.* 3. *num.* 1. Dom. Præses, Covar. *lib.* 3. *variar. cap.* 3. *n.* 7. *vers. Quarendum est*, Dom. Gregor. Lopez *in dict. l.* 25.

24 *verb. Assi como*, donde dice, * que la razon de esto es, porque por la litis contestacion se celebra un quasi contracto, juxta *l.* 3. §. *idem scribit*, *D. de peculio. Qui est causa hujus transitionis contra hæredes rei*, & idem tradit Joann. Sichard. *in d. l. unica*, *num.* 3. & Donel. *num.* 48. & 58. & bene prosequitur Petr. Barbos. *in l. si filius familias*, *de judiciis*, *numer.* 153. & *seqq.*

25 Y por eso * dixo la *d. l. omnes*, *D. de regul.* que estas acciones *semel inclusæ judicio salvæ permanent.* Y la *ley non solet* 86. *D. eod. tit.* que la litis contestacion siempre mejora la condicion de la causa. A la qual la *l.* 7. *in fin. tit.* 3. *part.* 3. llama, *lid ferida de palabras.* Et congerens plura alia scitu digna de effectibus litis contestationis, Otomanus *lib.* 4. *observa-*

26 *tion. cap.* 5. Y si * en los pleytos criminales es necesaria citacion, y litis contestacion, y quando se dirá que están comenzados, lo tràta, refiriendo á otros, Farinacio *ubi supr. num.* 55. Caballus *d. resol.* 298. Et est adeò vera prædicta limitatio, ut secundùm Auctores suprà relatos procedat: *Tàm in pœna pecuniaria, quàm in mixta, & etiam quod ad pœnam pecuniariam agatur, non solùm principaliter, sed secundariò. Et etiam quando lis non fuit contestata, ex eo, quia stetit ferreum, quominùs contestaretur, ut quia reus vadat per subterfugia, & dilationes, vel fuerit contumax.*

De quo * ultimo specialiter agit Sichar- 27
dus *in d. l. unica*, *num.* 16. & 17. Donel. *ibid. num.* 59. Cabal. *ubi supr. num.* 32. & *seqq.* & potest confirmari ex eo, quod contumacia operatur omnes effectus veræ contestationis, *l. properandum*, §. *Et si quidem*, *C. de judic. authent. qui semel*, *C. quomod. & quando judex*, Gregor. Lop. *in l.* 9. *tit.* 22. *part.* 3. *glos.* 3. Scacia *de judiciis*, *lib.* 1. *cap.* 91. *num.* 27. *l.* 1. & 2. *tit.* 11. *lib.* 4. *Recop.* ubi Aceved. donde se estiende esto etiam ad causas criminales, idem Aceved. *in l.* 3. *tit.* 20. *lib.* 4. *Recop. numer.* 172. & *seqq.* & Avend. *in tract. de* 1. & 2. *decret.* Et quòd contumax habeatur etiam pro confesso, dicemus infrà *num.* 66.

Segunda, del que debe alguna cosa en especie, ó cantidad que llevó mal llevada.

La segunda limitacion sea * del Juez que 28
muere haviendo cometido algun delito, por cuyo respeto tenga en su poder, y deba restituir alguna cosa mal llevada al Fisco, ó á otros particulares, como si se la tomó, y usurpó por fuerza, dolo, concusion, ó injuria que les hizo, ó en otra manera. Et in hoc casu est dicendum, que aun quando concediéramos que por la muerte se librára de la pena corporal, ó pecuniaria, que por el delito se le debiera, y pudiera imponer, no se librária de la paga, y restitucion de lo mal llevado. Antes esto se puede pedir, y cobrar de sus bienes, y herederos, aunque con el difunto no se haya comenzado pleyto, ni contestado demanda sobre ello: porque semejantes acciones, quando principalmente se enderezan al dicho intento, no se tienen tanto por penales, como por *rei persecutorias*. Pero en este caso, no se haviendo contestado el pleyto con el difunto, no podrán los dichos herederos ser convenidos in solidum, sino por 29
la parte que les huviere tocado. Esta es * decision expresa de la *d. l. unica*, *C. ex delict. defunctor.* cuyas palabras son: *Post litis contestationem eo, qui vim fecit, vel concussionem intulit, vel aliquid deliquit defuncto, successores ejus insolidum; aliquid in quantum ad eos pervenit conveniri, juris absolutissimi est, ne alieno scelere detentur.* La qual *ley* se trasladó en la nuestra 25. *tit.* 1. *p.* 7. ibi: *Non serán tenudos de responder á la demanda, si non por quanto fallasen que vino en poder del finado de aquel furto, ó robo que havia fecho, &c.*

Lo

30 Lo mismo se prueba * en el caso de la *l. Gajus Sejus* 22. *D. ad Syllan.* donde haviendo muerto una heredera, que dexó de vengar la muerte del difunto, dice Paulo Jurisconsulto, que todavia la podrán quitar la herencia, como á indigna: porque aqui no se trata del delito, sino de la restitucion de lo que, segun el derecho, no pudo tener, ni gozar: *Paulus respondit, causam de qua quæritur, cum sit pecuniaria, morte ingratæ hæredis extinctam non videri.*

31 Lo proprio enseñó * el Jurisconsulto Ulpiano *in l. in hæredem* 5. *D. de calumniat.* hablando de la satisfaccion que deben hacer los que han recibido algo por la calumnia, testimonio falso, ó cohecho, y generalmente por otras vias depravadas, y reprobadas: *In hæredem autem competit in id, quod ad eum pervenit. Nam est constitutum turpia lucra hæredibus quoque extorqueri, licet crimina extinguantur, utputà ob falsum, vel judici ob gratiosam sententiam datum, & hæredi extorquebitur, & si quid aliud scelere quæsitum.* Facit etiam textus *in l. videamus* 17. *l. quod autem* 19. *D. de eo, quod met. causa, l.* 1. *in fine, & l.* 2. *D. de vi, & vi arm. l.* 1. *C. unde vi, l.* 1. *D. de privat. delict.* donde habla en lo que se tomó por fuerza, ó miedo. Et *in l. si pro fure* 7. §. 2. & *l. in conditione*, *D. de condict. furtiva*, donde se trata de lo hurtado, & *in l. in hæredem* 26. *cum seqq. D. de dolo*, ubi agitur de lo adquirido, ó tomado por engaño. Optimus textus *in l. de libertatibus* 12. §. *hæredem*, *D. si quis omiss. caus. test.* donde el Jurisconsulto Ulpiano, dando la razon de esto, dice: *Magis est enim rei persecutionem, quàm pœnam continere, & ideò, & perpetuam esse, &c. l. in honorariis* 35. *D. de obligat. & action.* ibi: *Illæ autem rei persecutionem continent, quibus persequimur, quod ex patrimonio nobis abest.* Donde la glosa * magistralmente enseña, que 32
quando tratamos de cobrar la pena pecuniaria en que uno ha incurrido por el delito, parece que vamos buscando, *id quod nobis non adest in patrimonio, & sic potest dubitari, an contra hæredes transeat, at verò in rei persecutoriis, solum agimus civiliter de eo quod nobis abest ex patrimonio, & ideò transeunt contra hæredes.*

Lo mismo enseñó la glos. *in d. l. pupillum*, §. *in hæredem*, *D. de reg. jur.* & *in* §. *bis* per text. ibi, *instit. ad leg. Aquilium*, glos. Bart. & DD. communiter *l. ult. D. ad l. Jul. pecul.* & *in l. Lucius*, *D. de jure fisci*, donde la glos. 33
verb. Inducendum, resuelve, * que en todo quanto el difunto tiene usurpado, y mal adquirido, en perjuicio del Fisco, ó de terceros, á cuya satisfaccion está obligado, condenan las leyes, no solamente al heredero, en cuyo poder se hallâre, sino tambien á qualquier persona en quien se huviere transferido: *Quoniam hujusmodi actiones, ut diximus, non pœnales simpliciter, sed rei persecutoriæ dicuntur.*

Y no se han de enriquecer * los herede- 34
ros con el delito ageno, que es otra razon que dió la *d. l. unica*, *in fine*, *C. ex delict. defunct.* á que primero havia aludido el Jurisconsulto Pomponio *in l. sicuti pœna* 38. *D. de regul. jur.* diciendo, que como no es justo que el heredero sea castigado, ni pague penas por los delitos del difunto, tampoco lo es que quiera sentir ganancia en la retencion de lo que le huviere cabido de lo mal adquirido: *Sicuti pœna ex delicto defuncti hæres teneri non debet ita nec lucrum facere, si quid ex ea re ad eum pervenisset.*

Quam rationem * naturalem quamdam 35
æquitatem redolere meritò dixit Angel. *in d. l. unic.* quem refert, & sequitur Joann. Sichard. *ibid. num. ult.* Donde en el *num.* antecedente advierte con mucha razon, *quòd pervenire aliquid dicitur ad hæredem, non tantùm si res quæsita per delictum, ut exempli gratia, res furtiva ad hæredem pervenit, verumetiam si propter delictum pinguior est hæreditas, quàm fuisset sine delicto. Finge enim furem rem furtivam vendidisse, & ex pretio rei venditæ auxisse rem familiarem, vel etiam consumpsisse, & interim abstinuisse rebus propriis: certè quia per hoc plus pervenit ad hæredem, quàm si non deliquisset defunctus: ideò tenebitur etiam de eo, tamquam res ipsa furtiva ad eum pervenisset. Ita enim verbum, pervenire, interpretatur, text. in l. sed & si legi,* §. *quod autem, D. de petit. hæred.*

Quod etiam magistraliter prosequitur Dom. Gregor. Lopez *in dict. l.* 25. *tit.* 1. *part.* 7. *verb. Que vino, decis. Pedemont.* 151. *num.* 3. Phanucius *de invent. part.* 7. *num.* 70. & 79. Bursatus *cons.* 77. *num.* 2. *vol.* 1. Peregrinus *d. tit.* 5. *num.* 33. Cald. *in d. l. unic.* 3. *part. num.* 29. & *seqq.* Donellus *in ead. leg. num.* 53. & 54. Guacinus *de confiscat. bonor. concl.* 18. *num.* 60. donde * resuelven: *Quod isto casu hæres non te-* 36
netur in plus, quàm ad ipsum pervenit, etiam quod inventarium non confecerit.

Et tradunt alii * de hoc eodem casu, sivè 37
limitatione agentes Doct. in juribus suprà relatis, præcipuè Joan. Igneus *in d. l. Gajus ad Syllanian.* Oinotom. *in* §. *pœnales*, *instit. de perpet. & tempor. action.* Per. Faber. *in d. l. sicuti pœna*, & *l. pupillum*, §. *in hæredem*, *de regul. jur. fol.* 174. Donellus omnino videndus *in l. unica*, *C. ex delict. defunct. ex num.* 12. Cujacius *in parat. ad cumd. tit.* Menchac. *controvers. illust. quæst.* 6. *num.* 24. Covarr. *lib.* 3. *variar. cap.* 3. *num.* 3. *in fin.* Farinacius qui alios plurimos refert *d. quæst.* 10. *limit.* 7. *num.* 59. & 72. Barbosa *in d. l. si filius familias*, *de judiciis*, *ex num.* 108. Hartman. Pistor. *lib.* 1. *quæstion. jur. quæst.* 27. & novissimè Emman. Gomez. Cardosus Lusitanus *in resp.* 5. quod posuit post tractatum de jure accrescendi, ubi agit de restitutione, seu satisfactione damni dati à judice, qui male judicavit. Ubi hanc differentiæ rationem reddunt: *Quod in actione pœnali, ubi amplius quàm susceptum damnum*

postulatur, consideratur pœna, & ideò hæc cessat cùm persona delinquentis, & non transit ad ejus hæredes. Verumtamen actio in qua solùm damnum à parte susceptum prætenditur, non dicitur actio pœnalis, sed civilis rei persecutoria, & satisfactoria damni, quæ respicit bona, ex quibus satisfaciat damnum datum, & sicut defunctus vivens, ad hoc obligabatur, ita etiam & ejus hæres, in cujus persona civilis obligationis conditio non mutatur, l. 2. §. ex his, D. de verb. obligat.

38 Et optima * decisio Anton. Fab. *in suo Cod. lib. 4. tit. 12. definit. 1.* donde resuelve, que aun quando estemos en casos en que el delito se haya acabado, por haver muerto el reo acusado antes de la sentencia, ó despues, pendiente la apelacion, todavia se debe proseguir, y determinar la causa, si los interesados instan en que se les satisfagan las costas de ella, ó lo que el difunto les debia: *Non eo minùs tamen*, inquit, *sententiam ferri necesse est, ut accusatori si obtineat, sarciantur damna omnia, quæ reus ipsi si viveret sarcire cogeretur, in quo numero etiam litis expensæ continebuntur. Nihil enim commune habet pœna criminis cùm rei persecutione.*

Tercera, del que muere, estando yá condenado por sentencia, aunque se haya apelado, ó pueda apelar de ella.

39 La tercera * limitacion, ó el tercer caso que podemos constituir, y considerar generalmente en esta materia, es, quando muere el Juez capitulado, visitado, ó residenciado, despues que se ha dado, y pronunciado contra él sentencia condenatoria. Tunc enim, no solo en los delitos privados, ó particulares, en que bastára la litis contestacion, como queda probado, sino tambien en los públicos, que son los que por mayor parte inciden en estas causas de visitas, y residencias, se puede proceder contra sus bienes, y herederos, ó fiadores, y cobrar de ellos las penas, y condenaciones pecuniarias en que fueren sentenciados.

40 Esta es * decision expresa del J. C. Modestino *in l. ex judiciorum 20. D. de accusation.* ubi ita inquit: *Ex judiciorum publicorum admissis, non aliàs transeunt adversus hæredes pœnæ bonorum ademptionis, quàm si lis contestata, & condemnatio fuerit secuta: excepto repetundarum, & majestatis judicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, ut bona eorum fisco vindicentur. Adeò, ut Divus Severus, & Antoninus rescripserint, ex quo quis aliquid ex his causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare, aut manumittere eum posse. Ex cæteris verò delictis pœna incipere ab hærede, ita demum potest, si vivo reo accusatio mota est, licèt non fuerit condemnatio secuta.* Et idem probat de jure nostro Regio per argumentum à contrario sensu, *leg. 23. tit. 1. part. 7.* ibi: *Otrosi decimos, que si se muriese el acusado antes que dén juicio contra él, que se desata, otrosi la acusacion, é la pena de ella, &c.* Et sequuntur * 41 communiter Bart. Albericus, & cæteri Scribentes in eisdem juribus, idem Bartol. qui hujus rei rationem reddit, *in l. defuncto, D. de publicis judiciis*, Bosius *in praxi crim. tit. quomod. proceden. num.* 30. Sebastian. Medices *dict. tract. mors omn. solvit, 2. part. concl. 2. num.* 82. Anton. Gom. *d. cap. 1. num.* 82. Menchac. *d. cap. 96. num. 19. versic. 4. Casu princip.* Peregrin. *de jure fisci, d. lib. 4. tit. 5. num.* 38. & plures alii relati à Farinacio *d. quæst. 10. limit. 4. num. 45. & seqq.* & ultra eos Mandellus *cons. 471.* Tusch. *verb. Mortuus, concl. 396. & verb. Condemnatus, conclus. 575.* Frac. Marc. *decis. 759. 1. p.* Joan. Sichardus *in d. l. unica., C. ex delict. defunctor. num.* 17. & Pet. Barbosa *in d. l. si filius familias, de judiciis, num. 155. & sequentibus.*

Los quales * dán la razon de diferencia, 42
cur in privatis delictis sufficiat litis contestatio, in publicis autem requiratur condemnatio, nempè: *Quod publica judicia sunt graviora, & irrogant pœnam corporalem, quando principaliter de illis agitur, & in consequentiam agitur de bonis, l. 3. Cod. si pend. appell. l. fin. Cod. si reus, vel accusat. & ideò licèt non tractetur, nisi de exigendis pœnis pecuniarils, cùm tamen per mortem necessariò extincta fuerit pœna corporalis ex juribus suprà relatis, censetur pariter extincta causa bonorum, quæ veniebat in consequentiam, l. 3. §. fin. D. de servit. rusticor. leg. cum principalis, de regul. jur. & ideò ad hæredes quoad bona pœnæ illæ non transeunt, nisi priùs fuerit lata sententia contra defunctum. Nam tunc ratione sententiæ condemnatoriæ in bonis fit executio.* La misma diferencia sigue el doctísimo Cujacio *in parat. C. ex delictis defunctor.* y Petr. Fab. *in leg. nemo enim 88. D. de regul. jur. pag. mihi 349.* donde reprueba * à los Interpretes Griegos, que por no 43
la haber entendido bien, dixeron indistintamente, que bastaba la litis contestacion, para poderse hacer condenacion en los bienes, si despues de ella sucediese morir el reo, y traduxeron disjuntiva, ó alternativamente las palabras *d. t. ex judiciorum: Quam sit lis contestata, & condemnatio fuerit secuta*, leyendo, *aut condemnatio fuerit secuta.* Quod tamen est falsum, porque si el J. C. quisiera decir esto, no havia de comenzar por la litis contestacion, sino escrivir, *quam condemnatio fuerit secuta, aut lis contestata.*

Pero * porque hay algunos que sublimi- 44
tan esta limitacion, afirmando, que no bastará que haya avido condenacion en semejantes juicios, para que la instancia de ellos pase contra los herederos, si el difunto apeló de la sentencia, ó ellos están en terminos de poderlo hacer: y por aqui se podria poner alguna dificultad en el negocio de que al presente se trata, por estár apelada la sentencia que el Contador Guiral dió contra Don Francisco Va-

Vanégas, es necesario reparar algo mas en este punto, y averiguar la sustancia que tiene. Et planè la glosa *in d. l. ex judiciorum, verb. Adversus*, la qual siguen muchos Autores, que refiere Farinacio *d. q. 10. num. 46.* Cald. *d. l. unic. 3. part. num. 5. & 6. & 5. part. n. 44.* Donel. *ibid. num. 65.* Parece que aprueban la sublimitacion que se ha referido, fundandose en que la fuerza de la apelacion obra, ut extinguatur judicatum, revocenturque omnia ad terminos (ut ajunt) litis contestatæ *leg. furti 6. §. 1. D. de bis qui notant infam. l. 1. §. vult. D. ad S. C. Turpil.* Et quod idem est esse appellatum, vel esse intra tempus appellandi, ut latè probat Corsetus *in singul. verb. Terminus*, & And. Gail. *de pace pub. lib. 1. capitul. 20.*

45 Y por esta opinion * parece que hace el text. *in l. si quis 6. C. si reus, vel accus. mort. fuer.* donde aunque los delitos sean públicos, y capitales, dice el Emperador Gordiano, que se acaban, si el reo condenado muriere despues de haver apelado: *Si quis cùm capitali pœna, vel deportatione damnatus esset, appellatione interposita, & in suspenso constituta fati diem functus est, crimen morte finitum est.*

46 Sed nihilominus * contraria sententia verior, & communior esse videtur, ut cùm Ultramontanis, contra glos. *ubi sup.* & ejus sequaces, benè notavit Bartol. *in ead. l. ex judiciorum*, idem Bartol. *in l. si qua pœna, D. de verb. signif.* donde hace, en quanto á esto, distincion entre las penas, y las multas, Baldus *in l. qui à latronibus, D. de testament.* Angel. *in d. l. unic. Cod. ex delict. defunct.* idem Angel. *de maleficiis, glos. ult.* Nellus *in tract. de bannitis, 4. p. 1. temp. q. 3.* & plures alii, quos refert, & sequitur Peregrin. *d. lib. 4. tit. 5. n. 38.*

47 En cuya * confirmacion considero, que la dicha ley *ex judiciorum*, como por su letra parece, solo requiere: *Quod sit lis contestata, & condemnatio fuerit secuta.* Y asi se verifica en la primera condenacion, juxta *l. boves 89. §. hoc termone, de verb. signif.* quam latè exornat Tiraquel. *ibidem*, y pues habla * 48
generalmente, y sin distincion, utrum sit appellatum, vel intra tempus appellandi? Se ha de entender tambien generalmente, juxta regulam, *leg. de pretio, D. de publican.* de qua etiam late agit idem Tiraquel. *in leg. si unquam, in princ. num. 112. C. de revocand. donat. & in tract. lemort, 2. part. declar. 9. numer. 12.* & Osascus *decis. Pedemont. 169.*

49 Rursus * considero cum Bart. & DD. *ubi supr.* que aunque se haya apelado de la sentencia, no dexa de tener por si la presumpcion de derecho, y asegurar la justificacion de la condenacion, *l. Herennius, §. Cæsa, D. de evict.* Abbas, Felinus, & Decius *in cap. quoniam contra falsam, de probation.* Alciat. *de præsumpt. regul. 3. præs. 9.* & plures alii relati à Menoch. *cod. tract. lib. 2. præs. 67. num. 22. & 25.* Y esto basta para que la instancia deba pasar, y pase contra los herederos, pues aun-

que se trate de juicios, ó delitos públicos, y esos sean en si tan graves como se ha dicho, no se ha de menospreciar, ni desamparar la causa que ha llegado á sentencia, y descubierto culpas que han merecido condenacion, por lo menos para que se trate, y prosiga la pecuniaria, y se confirme, y execute, si pareciere justa, ó revoque, si constáre que no lo es.

Pero porque no parezca que vamos por argumentos, vel mendicata (quod ajunt) suffragia, la cierta, * ó infalible resolucion de 50
este articulo es, que si en los juicios referidos procede, y pronuncia principalmente sobre la causa criminal, y pena capital á ella anexa, aunque de camino se ponga como accesoria, y dependiente de ella alguna confiscacion de bienes, ó otra pena pecuniaria, como sucede en las penas de muerte, ó deportacion, y otras de quibus agit J. C. *in l. 2. D. de pub. jud. §. capitalia, inst. eod.* la una, y la otra cesa, y se acaba, si el condenado muere pendiente la apelacion que interpuso de la sentencia. Pero * si la condenacion corporal no 51
fue en si tan grave, que se pudiese tener por accesoria la pecuniaria, sino antes consta, que en el interés de estas se puso la principal fuerza del juicio; y asi el Juez pronunció sobre ella señaladamente. Tunc absque dubio dicendum est, que aunque el reo muera despues de haver apelado, se podrá seguir la instancia contra sus bienes, herederos, y fiadores, para que paguen la condenacion pecuniaria.

Esta distincion * se colige expresamente 52
de la segunda parte del texto *in d. l. si quis 6. C. si reus, vel accusat. mort. fuer.* que con esto se concuerda con la primera que ponderamos en contrario *supr. num. 45.* y sus palabras son: *Sin autem relegationis pœnam sustinuit, & in parte bonorum damnatus, appellatione usus est, etiam post mortem ejus nihilominus appellationis ratio examinabitur: cum desideretur, utrum valeat nec ne particularis publicatio.*

Lo mismo se decide * por el Emperador 53
Alexand. *in l. 3. C. si pend. appellat.* ubi ita notabiliter inquit: *Si is qui ademptis bonis in exilium datus est, appellaverit, ac pendente provocatione defunctus est, quamvis crimen in persona ejus evanuerit, tamen causam bonorum agi oportet. Nam multum interest, utrum capitali pœna irrogata, bona reo quoque adimat (quo casu morte ejus extincto crimine, nulla quæstio superesse potest) an verò non ex damnatione capitis, sed speciali Præsidis sententia bona auferantur, tunc enim subducto reo, sola capitis causa perimitur, bonorum remanente quæstione.*

Estos dos textos se sacaron * de la doctri- 54
na del Jurisconsulto Marco *in l. unica, D. cod. tit. si pend. appellat. mors intervenerit*; donde aun no pone la fuerza en si la pena principal fue capital, ó no: sino en si la sentencia tuvo confiscacion, ó condenacion de bienes en todo, ó en parte; de manera, que en ellas el Fisco, ó el particular, en cuyo favor se pro-

nun-

nunció, se hallen interesados: porque en tal caso están obligados á seguir la apelacion los herederos del reo condenado que la interpuso: *Si verò*, inquit, *Fisci, vel alterius, contra quem appellatum est, interest, hæres causas appellationis reddere necesse habet. Nam si ademptis bonis relegatus, vel insulam deportatus, vel in metallum datus provocatione interposita decesserit: Imperator noster Alexandro Prætorio militi ita rescripsit. Quamvis pendente appellatione morte rei crimen extinctum sit; data tamen etiam de parte bonorum ejus sententia proponitur, adversus quàm non aliter is; qui emolumentum successionis habet, obtinere potest, quàm si in reddendis causis appellationis, iniquitatem sententiæ detexerit.* Et ad idem conducit text. *in l. ult. C. si reus, vel accus. mortuus fuerit.*

Nuestra *l.* 23. *tit.* 1. *part.* 7. lo recopiló, y
55 declaró todo * por estas palabras: *E aun decimos, que si diesen sentencia contra alguno que fuese desterrado para siempre, é que perdiese sus bienes por hierros que oviese fecho: si despues se alzase de la sentencia, é muriese siguiendo su alzada, si los sus bienes fuesen mandados tomar señaladamente, por razon del hierro, quando dieron la sentencia contra él, bien puede andar adelante por el pleyto, para conocer si la sentencia fue dada derechamente en razon de los bienes: é si la fallaren derecha, puedenle tomar todo lo que havia, &c.*

56 Con esta * declaracion pasan Cyno, Bart. Bald. Salicet. y todos los DD. comunmente, *in d. l.* 3. *C. si pend. appellat. & in dict. l.* 6. *C. si reus, vel accus. mort. fuer.* & plurimi alii, quos refert Farinac. *d. quæst.* 10. *n.* 47. *& n.* 57. Tusc. *lit. M, concl.* 399. *n.* 16. *& 38. & lit. S, conclus.* 577. *num.* 5. Peregrin. *d. tit.* 5. *num,* 38. Donelus *d. l. unic. num.* 65. donde ponen mu-
57 chos exemplos * de quándo, y cómo se dirá, ó entenderá, que la pena de la confiscacion, ó pecuniaria venit in consequentiam delicti, vel principaliter intenditur: idem facit Gregor. Lop. *in d. l.* 23. *verb. Dicho*, donde dice, que se tendrá por señalada, ó separada la pena pecuniaria de la corporal, quando el Juez copulativamente hace mencion de ambas, secus si accesoriè, & per dictionem *cùm*, *&c.* Et elegantèr prosequitur Joan. Igneus *in d. l. Cajus Sejus, ex num.* 17. *usque ad* 24. *D. ad Syllanian.* Caldas *d. l. unic.* 3. *part. num.* 4. *&* 5. *part. num.* 44. Caballus *d. resol.* 298. *n.* 23. & Mandell. Albens. *cons.* 90. *ex num.* 18. *usque ad* 5. *vol.* 1. & melius cæteris insignis Pet. Barb. *in l. si filius familias, de judiciis, num.* 107. *& seqq.*

58 Quibus * adjici possunt alia quæ in simili ad cognoscendum utrùm aliqua causa sit civilis, vel criminalis, tradit ultra alios Julius Clar. *in prax. §. fin. quæst.* 1. *per tot.* Caldas *d. l. unic.* 1. *part. num.* 13. *& seqq.* Menochius *de arbitr. cent.* 2. *casu* 266. donde *num.* 12. concluye, que no falta quien diga, que aunque la pena se haya de aplicar al Fisco, se puede llamar, y tener por civil la causa, si lo que principalmente se trata en ella, es la condenacion pecuniaria. Y en este sentido * 59 dixo Constant. Harmenop. *lib. promptuar. titul.* 2. *rubr. quid civile sit, quid criminal. Civiles controversias esse quotquot pecuniariam pœnam seu mulctam, qui eas habent* (id est Fisco) *irrogant*, y la Rota *decis.* 10. *tit. de appellat. in antiq. Judicem appellationis datum super causa criminali, non cognoscere super causa criminali civiliter tractanda, & cum pœna pecuniaria Fisco applicatur.*

De aquí debió de tomar ocasion del mismo Menoquio *de recuperand. remed.* 1. *n.* 175. para decir generalmente, *quòd quando sola pœna pecuniaria infligitur, delictum non extinguitur morte delinquentis.*

Y no es de olvidar, * por ser punto que 60
puede suceder muchas veces en práctica, que aun quando diesemos casos en que se huviese de extinguir el juicio de los delitos referidos, por lo tocante á las penas corporales, y á las pecuniarias sus accesorias, por haver muerto el Juez acusado, ó capitulado, pendiente la apelacion, adhuc tamen podria pedir el capitulante, que se viese, y determinase la causa, para que á él se le satisfaciesen, y pagasen las costas, y gastos del pleyto, ó otros intereses pecuniarios que le debiese el difunto, porque estos no tienen nada comun con la pena del delito, como lo declaró el Senado Pedemontano, teste Anton. Fab. *in suo C. lib.* 4. *tit.* 12. *defin.* 1. cujus etiam memini, *supr. num.* 38.

Y lo * mismo podriamos decir si el Juez, 61
Aguacil, Escrivano, y otros Ministros de la pesquisa, ó residencia pretendiesen la paga de sus salarios, en que por la sentencia apelada estuviese yá condenado el difunto. Porque como dixo la *d. l.* 1. *D. si pend. appellat. mors interven.* quám retuli, *supr. num.* 54. en haviendo alguno á quien le importe, se deben proseguir estas causas para los intereses pecuniarios, aunque haya muerto el acusado, y asi podrán pedir lo mismo los herederos contra los que injustamente huvieren calumniado, y capitulado al difunto, y siempre se ha de procurar la satisfaccion de estas costas, porque consiste en la condenacion, y exaccion de ellas mucha parte del castigo de los delitos, ut rectè ait Casiod. *lib.* 9. *epist.* 18. *Litis quoque expensas, judicio superatus, exsolvat, quod hinc dantur fomenta detestabilis jurgii, cùm improbi vincuntur illæsi: dolet calumniantibus pudoris damnum, si evaserint dispendia facultatum.*

Idem * Anton. Faber. *cod. tit. defin.* 2. toca 62
otro caso, que tambien puede suceder de ordinario, nempè, si muriese el reo pendiente el juicio de la desercion de la apelacion, y resuelve que este juicio pasa á los herederos, y puede salir la sentencia en persona del Procurador que quedó hecho señor de la instancia.

Quar-

Quarta, de los que mueren despues de concluso los pleytos, ó convictos, y confesos de los delitos que se les imputan, ó consta de ellos notoriamente.

63 La quarta * limitacion, ó el quarto caso, con que se esfuerza tambien mas la resolucion del pasado, es, que la muerte del reo no estorvará la prosecucion de sus causas, etiam in delictis, sive judicils publicis, de quibus tractamus, quando aunque no haya havido condenacion en ellas, estaban yá substanciadas, y conclusas para sentencia, y liquidados, y averiguados sus maleficios, ut cum communi opinione resolvit Mandel. Albens. *d. cons.* 99. *num.* 2. *& seq.* Jul. Clar. *quæst.* 51. *vers. Scias etiam*, Bosius *tit. de pœn. num.* 34. *in fin.* Menchaca *d. lib.* 3. *controvers. illustr. cap.* 98. *n.* 19. Marc. Anton. Eugen. *d. cons.* 21. *num.* 20. *& seqq.* & alii relati á Farinacio *d. quæst.* 10. *n.* 52. & Gregor. Lopez, qui refert Bald. & Plateam idem tenentes *in d. l.* 23. *tit.* 1. *part.* 7. *verb. El acusado.*

64 Los quales * dán por razon de esto, quod paria sunt, conclusum esse in causa, vel latam esse sententiam, *l. qui pœnæ, vers. Divus quoque, D. de manumis. l. quamvis, C. de adulter.* cum aliis latè traditis à Tiraquel. *post leges connub. num.* 9. & in nostris terminis Gail. *d. lib.* 1. *de pace publ. cap.* 20. *num.* 25. Sichardus *in d. l. unic. n.* 20. qui idem affirmat in probationibus liquidis argument. *leg. denique*, §. 1. *de minoribus.*

Lo mismo por la misma razon resuelve el dicho Farinac. citando otros muchos Autores, *ubi sup. num.* 56. *&* 57. en los que mueren estando yá convictos, y confesos de los delitos que son capitulados, ó visitados, ó residenciados, ó quando es tanta la notoriedad de
65 ellos. Paria * quippè etiam sunt sententiam esse latam, vel reum esse confessum, vel convictum. Nam confessi in jure pro condemnatis habentur, *l. unica, C. de confess. l. perinde* 25. *in fin. D. ad l. Aquil.* vel crimen esse notorium, *l. qui sententiam, C. de pœnit., l. ictus fustium, D. de ils, qui notant. infam.* cum aliis, quæ in eisdem nostris terminis tradit Eugen. *dict. tit.* 21. *n.* 8. *&* 24. ubi etiam loquitur de reo mortuo, cujus crimen probatum est ipso vivente, Donel. *d. l. unic. num.* 58. Cald. *ibid.* 3. *part. num.* 3. qui tamen subdit posse heredes hoc in casu appellare, ut habetur *in l.* 2. *C. quorum appellationes non recipiant.* Peregrin. *d. tit.* 5. *num.* 36. Ossascus, qui testatur de magis communi *d. decis Pedemont.* 149. *num.* 9. ubi inquit, quod ita per illum Senatum judicatum fuit.

66 Donde tambien resuelven, * que bastará la confesion ficta, nimirum, la que resulta de la contumacia del reo, principalmente quando no estamos in puris terminis confessionis fictæ, sino que demás de la dicha contumacia huvò auto del Juez en que la declaró por tal contumáz, y por incurso en las penas de ella, ó el vigor de la ley, ó estatuto se las pone ipso jure. En lo qual no insisto, por haverlo tratado copiosamente Farinac. *ubi supr. num.* 58. Concordando en esta forma las opiniones contrarias, y esta es la comun práctica que se guarda en los Tribunales, como lo resuelve Boerio *decis.* 64. *per totam*, y de los del Pedemontano lo afirma Ossascus *decis.* 126. *per totam*, y de otros generalmente Joseph. Ludovico *in communi opinion. conclus.* 3. *vers. Infertur quintò*, Bertazolus *cons.* 82. *num.* 20. *lib.* 1. quos & alios refert Flamin. Cartarius *in tract. de execut. sent. cap.* 1. *num.* 339. *& seqq.* y otros que citamos *sup. num.* 27. y Annæo Roberto *lib.* 1. *rer. judicat. cap.* 10. *fol.* 64. donde hablando del que yá por arresto fue declarado por contumáz, dice estas palabras, en que recopila lo referido: *Illud quidem constat, pœnalia judicia in hæredem non transire, si de infligenda pœna corporali agatur. Hoc enim casu pœna suos tenet auctores. Sed quoties mulcta civilis, & pecuniaria vivente eo, de cujus bonis agitur, quæsita est, & arresto ob ejus contumaciam adjudicata: non minùs adversus hæredem quam adversus defunctorum executio condemnationis legitimo judicio lata locum habet. Idque etiam jure civili cavetur, l. ex judicior. de accus.*

Mas dificultad * tiene el averiguar, si bas- 67
tará que se haya hecho la confesion del reo en estos casos extrajudicialmente, porque los DD. parece que solo hablan de la judicial, y solemne, delante de Notario, y testigos, y aceptada por parte del Fisco, ut constat ex Bald. *in d. l. unica, C. ex delict. def. n.* 3. & alii relatis à Bursat. *d. cons.* 77. *num.* 21. *&* 24. Osasco *d. decis.* 149. *num.* 9. Anton. Gom. *d. c.* 1. *num.* 82. Farinac. *d. quæst.* 10. *num.* 57. *vers. Et dato quod sola confessio sufficiat*, & D. Gregor. Lop. *in d. l.* 23. *verb. El acusado*, ibi: *Et quid si accusatus moriatur, postquam confessus erat crimen in judicio, vel post conclusionem in causa jam liquidato maleficio, &c.*

Pero yo tengo por cierto, que aunque se haya hecho extrajudicialmente obrará lo mismo, como sea séria, y deliberada, y esté bien probada, y adminiculada, con otras semiplenas, ó indicios bastantes, ó si fuese geminada, juxta ea quæ latè tradunt Jul. Clar. §. *fin. q.* 21. Peguera, *quæst. crim.* 17. Mascard. *concl.* 350. & Farinacius qui alios plures adducit *de testibus, quæst.* 64. *num.* 119. *&* 145. porque la confesion indiscreta, ó indeliberada, nihil probat contra confitentem, *l. cùm de indebito*, §. *fin. D. de probation.* y de esta opinion es Donel. *in d. l. unic. C. ex delict. defunct. n.* 58. donde no hace diferencia, quod confessio sit facta in judicio, vel extra judicium; y mas expresamente Sichardo *ibidem, num.* 19. donde para lo que toca á pedir el interés, dá á entender que basta confesion extrajudicial, in illis verbis: *Sic etiam in crimine, quod ad interesse nostrum pertineret, si is qui delinquisset, extra judicium confiteatur crimen, ratione*

ne istius confessionis, mortuo isto delinquente, etiam, si nec sit judicium actum cum eo, nec lis contestata, possem tamen ejus hæredem pro interesse meo convenire, &c. Nisi hæredes revocent confessionem jam factam, & probet eam, aut errore, aut alio vitio fiam, ut per glossam ordinariam, & magistram in l. fin. §. jussus, D. de appellation. Y lo mismo debió decir en quanto á las penas pecuniarias, por la mis-
68 ma razon: confessio * quippè partis superat omnem probationem, & est regina earum, ut latè probat Riminal. jun. *cons.* 503. *num.* 3. *lib.* 5. Surd. *cons.* 60. *num.* 1. *vol.* 1. & *cons.* 540. *numer.* 24. *vol.* 4. Alex. Ludov. aliàs Gregor. XV. *decis.* 357. *num.* 3.

Estos dias en el Consejo se vió, y determinó la residencia de Don Juan de Silva, que fue Governador de las Filipinas, y dexo en su testamento declaradas algunas contrataciones que havia hecho, y lo que le debian de ellas, y todo esto se embargó, y dió por perdido, habiendosele tomado la residencia despues de su muerte, y deducido en ella para mayor probanza la confesion, ó declaracion del dicho testamento, y del valor de estas confesiones, y declaraciones hechas en los testamentos, y dudas que cerca de ellas se suelen ofrecer, agit bene Avendañus *de exeq. mand.* 2. *part. cap.* 29. *num.* 10.

Quinta, de los delitos læsæ Majestatis, sodomia, incesto, y asasinato.

69 La quinta * limitacion, constituyo en algunos delitos, que por la gravedad están exceptuados de la regla de que tratamos, y aunque haya muerto el Juez, ó otro qualquiera particular que los cometió antes de haver sido acusado, ó residenciado de ellos, se pueden proseguir contra sus bienes, herederos, y fiadores por lo tocante á las confiscaciones, y demás penas pecuniarias, ó de infamia, que por derecho están impuestas en los dichos delitos.

Estos son los de la heregía, de que no tenemos que tratar, porque aunque sea contra Corregidores, y otros Ministros, y cometido en el tiempo de sus oficios, no entran en visitas, y residencias, y conoce de ellos la Inquisicion privativamente.

El de la traycion al Rey, ó á la patria, en todas las cabezas en que se incurre, ó divide este crimen, podria incidir en las visitas, ó residencias, como yá se ha visto algunas veces; pero tambien por ser caso extraordinario me desembarazo de el brevemente, advirtiendo, que Hugo Donelo *d. l. unica, num.* 67. solo le estiende á la primera cabeza, nempe, *si quis perduellionis reus sit, id est, hostili animo adversus Principem, vel Rempublicam animatus.*

Lo mismo hago en quanto á la sodomía, cuyas penas pecuniarias dicen muchos, que pasan á los herederos, aunque otros no lo tienen por cierto, y en el de incesto, ó asasinio; porque aunque la fragilidad humana pueda manchar las Togas, y torcer, ó quebrar las varas con estos delitos,* será tan raras veces, 70
que no hay necesidad de insistir en ellos. Nam ex iis, quæ fortè uno aliquo casu accidere possunt, jura non constituuntur, sed potiùs ad frequentia adaptantur, & ait Theophrastus, quæ semel, aut bis existunt, prætereunt Legislatores, *l. ex his, cum seqq. D. de legibus.*

Fuera de que * la autoridad, y dignidad 71
de los Jueces nos ha de tener persuadidos, á que no podamos persuadir de ellos semejantes excesos, ut aliàs dixit Casiod. *lib.* 1. *epist.* 18. *Oportet vos colere, & observare justitiam, qui æquitatem populo dicere suscepistis: quando non licet delinquere, qui alios creditur sub æquitatis regula continere, ne fiat exemplum pravum, qui delictus ad laudabile cognoscitur institutum. & lib.* 6. *epist.* 21. *Fama erunt nostri temporis tui mores. Esto vitæ continens, ut possis in alios esse judex. Prima æquitas est à se Præsides inchoare: ut debeant criminosi metuere, quem nequeunt similem reperire. Nullas enim in se culpas timet reus, quas habere respexerit cognitorem: quando agentem male nisi bonis moribus non æstimat displicere, &c.* Et tradit plura ad probandum, quòd de judicibus semper benè præsumendum sit, Menoch. *de præsumpt. lib.* 2. *præsumpt.* 67. *per totam, & lib.* 5. *præsumpt.* 47. *n.* 20.

El querer * poner estos delitos entre los 72
ordinarios, parece que seria mas enseñarlos, que reprimirlos, ut aliàs de parricidio dixit elegantissimè Cicer. *in oratione pro Roscio Amerino*, & Seneca *lib.* 1. *de clement. Summa enim prudentia altissimi viri, & rerum naturæ peritissimi, maluerunt, velut incredibile scelus, & ultra audaciam positum, præterire, quàm dum vindicant ostendere posse fieri.*

Por lo qual dexó tambien Licurgo de poner penas á los adulteros en Esparta, como *en su vida*, y *en los Apopteg. Laconicos* refiere Plutarco, y Yo lo apunté *in tract. de crim. parricid. lib.* 1. *c.* 4. *pag.* 14.

Pero volviendo * al intento, quòd in præ- 73
dictis criminibus fallat, & limitetur *d. regul. morte delicta extinguntur*, es decision expresa del J. C. *in d. l.* 2. *D. ad leg. Jul. Majest. d. l. ex judiciorum*, *D. de accusat.* ubi glos. magistralis alios casus adducit, *l.* 7. *tit.* 1. *p.* 7. ubi Gregor. Lopez, y prosiguiendolos uno por uno, junta infinitos textos, y Autores Farinac. *d. q.* 10. *limit.* 1. *num.* 37. *ubi de hæres. limit.* 2. *num.* 42. ubi de crimine læsæ majestatis; *limit.* 3. *num.* 44. ubi de crimine sodomiæ, *limit.* 15. *num.* 76. *in fine*, ubi loquitur de assassinio, de quo etiam Tiber. Decian. *in tract. crimin. lib.* 9. *cap.* 30. *num.* 35. Avendañus *d. respons.* 3. *num.* 2. & de hoc, & aliis Andr. Gaill. *d. l. pace publ. cap.* 20. *num.* 7. Caldas *in d. l. unica*, 2. *part. num.* 12. & *seqq.* Donel. *ibid. num.* 67. Sichard. *ex num.* 9. &

Pe-

Peregr. *d. tit.* 5. *ex num.* 7. ubi *num.* 16. & *seqq.* agit de incestu.

Sexta, de los cohechos, y baraterias.

74 La sexta * limitacion pongo en el delito, que en latin se llama *Repetundarum*, y en Castellano *cohecho*, que propriamente quiere decir las ventas que los Jueces hacen de la justicia, recibiendo alguna cosa por hacer mas, ó menos contra ella, como despues de la glosa *in l.* 1. *verb. Cepit. in princip. D. ad leg. Jul. repetund.* lo difine Bobad. *in Politic. lib.* 5. *c.* 1. *num.* 228.

Llamase *repetundarum* en latin, á verbo *repeto*, porque era ordinario venir á Roma los de las Provincias á repetir, y cobrar de los Governadores de ellas lo que por esta via les havian llevado. De que pone muchos exemplos Pratejo, Hotom. Brison. Sim. Schard. Joan. Kalin. y Calepino, *in verb. Repetundæ*, y Pedro Herod. *lib.* 9. *rerum judicat. tit.* 3.

75 En Romance * se llama *cohecho*, y segun siente Parlador. *lib.* 2. *quotid. cap. fin.* §. 1. *numer.* 16. *in fine*, se deriva de la palabra latina *coemptio*, que significa compra en mala parte, como seria por absolver al culpado, ó por condenar al inocente, ó por aplicarle hacienda á quien no le pertenece, ó por quitarla á su dueño, ó por pretender, ó soltar alguno sin causa, ó por otros casos semejantes. Aunque Don Sebastian de Covarrubias *en su tesoro de la lengua Castellana* dice, que *cohechar*, es sobornar con dadivas al Juez, al testigo, ó á qualquier otra persona, que encaminamos á que diga, ó haga lo que nos está bien, aunque sea contra razon, y justicia, y que este tal soborno se llama *cohecho*, del nombre Francés *confit*, latiné *corruptela*, porque deshace, y gasta la verdad, y compone la mentira, Græcè dicitur *διαφθορά*. Y que segun algunos, la palabra *cohecho* es Castellana, y metaforica, porque *cohechar* se dice propriamente aderezar el labrador la tierra, ararla, y cabarla, y disponerla con esto, y con estercolarla, y regarla, si puede, para que le dé fruto.

76 Pero * Yo no sé que en Castellano se use mucho de esta palabra *cohechar*, la de *barbecho*, y *barbechar* es la ordinaria, con que vulgarmente significamos todo lo que dice D. Sebastian de Covarrubias, aunque propriamente quiere decir, la tierra que se labra de nuevo, ó por el verano, y se dexa descansar hasta el otoño, en que se ara, á verbo latino *vervactum*, quasi *vere actum*, como lo dice Plinio *lib.* 18. *cap.* 19. *Quidam utique ab æquinoctio verno proscindi volunt quodque vere semel aratum est, à temporis argumento vervactum vocatur; hoc in novali atque requieto agro necessarium est*: Y en quanto á la palabra *cohecho*, me parece tiene mas alusion á la latina *collecto*, quasi lo que el Juez junta, y recoge por aquel camino: porque si de *collecta*, se dice *cosecha*, de *collecto* bien se podrá decir *cosecho*, ó *cohecho*, aunque el Brocense *en su Etymologico Castellano* dice *cosecha*, quasi *cosa hecha*: lo qual no me agrada, porque no viene sino de *collecta* á *colligendo*. Tambien se pudo decir *cohecho*, quasi *congesto* á verbo latino *congero*, que significa juntar, ó de *cogo*, *cogis*, quasi *coactum*, que asimismo quiere decir juntar con fuerza, aprieto, ó apremio: lo qual conviene mas á estos agravios, concusiones, ó extorsiones que hacen los Jueces para sacar, y juntar dineros por los dichos medios torcidos: y nadie que alcance algo de las mudanzas, y diptongos de nuestra lengua, estrañará que de *coactum*, se diga *cohecho*, pues de *aurum*, se dice *oro*, de *audire*, *oir*, y de *factum*, se dice *hecho*, de *contractum*, *contrabecho*, de *strictum*, *estrecho*, de *vervactum*, *barbecho*, *&c.*

A este * delito de cohecho se asimila otro, 77
que comunmente se llama *Baratería*, y algunos los tienen por sinonomos; pero verdaderamente no lo son, aunque en quanto á la pena, y modo de probanza se suelen igualar de ordinario, como lo advierten Bosio *in prax. tit. de officiali corrupto*, *num.* 47. Paz 1. *tom.* 8. *part. cap. unico*, *n.* 36. & Bobad. *ubi supr.* Porque el cohecho se recibe por hacer algo directamente contra justicia. La Baratería, por recibir algo con la mano, y autoridad del Magistrado, y oficio, aunque sin corromperla, como por dár el Juez sentencia justa, ó despachar presto el negocio, ó por dár las varas de Tenientes, ó Alguaciles, ó otros oficios, por precio. Y tambien se comete haciendo avenencias, ó conciertos antes de sentencia, sobre las penas en que el Juez tiene parte; ó si llevase derechos antes de sentencia, ó si recibió obligacion de indemnidad, y mediante ella dió alguna sentencia, injusta, ó si moderó la pena de pragmática sin causa, á fin de que el condenado consintiese la sentencia, y le pagase su parte, ó si comprase barato de los subditos, ó les vendiese caro alguna cosa, ahora sean litigantes, ó no; y en otros casos que refiere la *leg.* 1. & *per totum tit. D.* & *C. ad l. Jul. repetund.* Puteo *de synd. verb. Officialis*, Bosius *dict. tit. de officiali corrupto*, Mascard. *de probation.* 1. *part. verb. Baratería*, *concl.* 164. *num* 1. & 7. Gregor. Lopez *in leg.* 25. *verb. Casi*, *tit.* 22. *part.* 3. Tiber. Decian. *lib.* 8. *crimin. cap.* 32. Tusc. *lit. B*, *concl.* 26. Matienzo *in dialog. relat.* 3. *part. cap.* 24. & *seqq.* Bobadilla *d. cap.* 1. *num.* 228. & novissimè Gabriel Berartus, *in speculo visitationis*, *cap.* 17. *per totum.*

Y dícese * Baratería de *Barato*, y Barato 78
del verbo latino *Paratum*, como lo sienten Covarr. y el Brocense, quasi cosa que se halla aparejada, y con comodidad. De donde dice el mismo Covarrub. *Baratería vale tanto, como dexarse cohechar el Juez, comprando las cosas á menos precio.* Aunque tambien podriamos intentar, que se dixo *Barato*, quasi *vadat raptum*, como cosa que se lleva hurtada, y sin

pre-

precio, y como se dice, *và de valde, vade rapto.* Pero Deciano *d. cap.* 32. refiriendo á Paulo Castrense, Amodeo, y otros, dice que *est nomen ab usu inventum, vocabulo, inde ducto, quod vulgari sermone Baratare sit commutare, quasi quod justitia cum pecunia commutetur, & dicitur tunc committi ab officialibus, & administratoribus publicis, quando recipiunt aliquid à privato, ut faciant non facienda, vel omittant facienda.* Quòd autem *
79 prædicta delicta transeant ad hæredes judicis corrupti, vel Barattarii, no solo por el interés de las partes en lo mal llevado, sino tambien por lo tocante á las penas pecuniarias en que han incurrido, aunque con el difunto no se haya comenzado el pleyto, ni hecho otra diligencia alguna, es caso formal de la *l.* 2. *D. ad leg. Jul. repetund.* ibi: *Datur ea hac lege & in hæredes actio intra annum dumtaxat à morte ejus qui arguebatur, l. sciant judices* 2. *C. eod.* ibi: *Sciant judices super admissis propriis, aut à se, aut ab hæredibus suis pœnam esse repetendam, d. l. ex judiciorum* 20. *vers. Excepto, D. de accusat.* ibi: *Excepto repetundarum, & majestatis judicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, ut bona eorum Fisco vindicentur, l. ult. D. ad legem Jul. pecul.* ibi; *& repetundarum*, quibus de jure nostro convenit, text. *in l.* 8. *tit.* 1. *p.* 7. ubi Montalvus, & Gregor. Lopez, ibi: *Qualquier Oficial de aquellos que há poder de juzgar, ó de cumplir la justicia por mandado del Rey, ficiese tuerto á otro por precio que le dén, ó dexase de facer otrosi lo que debiese por algo que hubiese recibido, puede por ende ser acusado en su vida, é despues que fuere muerto, &c.*

80 Per quæ * jura ita aperte concludunt glossæ, & DD. *ibidem*, & est communis opinio, & practica totius mundi, secundum Bald. *in l.* 1. *C. ad leg. Jul. repetund.* Angel. *in l. Julianus, de judic. & in leg.* 1. *de privat. delict.* Cathald. *de synd. q.* 243. *num.* 156. Puteum *eod. tract. verb. Hæres, & verb. Mulcta*, Anton. de Fano *de pignor.* 2. *part. memb.* 4. *num.* 124. *in fine*, Roland, *de invent. fol.* 167. *n.* 1. *& seq.* Avilès *in cap.* 4. Prætor. *verb. Entregare, num.* 12. *& in cap.* 1. *synd. glos.* 1. *n.* 16. Matienzo *in dialog. relat.* 3. *par. cap.* 25. *num.* 11. Villalob, *in commun. opin. verb. Hæres, num.* 2. *in fine*, Anton. Gom. *in d. cap.* 1. *num.* 80. *vers. Tertius casus*, Jul. Clar. *d. q.* 1. 51. *vers. Sunt tamen*, Cyrill. *in summa crimin. rubr.* 28. *§.* 1. *vers. Quadam tamen.* Cald. *d. l. unic.* 4. *part. n.* 32. *& §. part. num.* 2. 16. *& seqq.* Peregrin. *d. lib.* 4. *de jure fisc. tit.* 5. *n.* 31. *vers. Quintus casus est*, Farinac. *d. q.* 10. *limitat.* 12. *num.* 75. Tomas Gramat. *vot.* 25. Avendañ. *respons.* 3. *num.* 1.

81 Donde dice, * que la pena de este delito, si el Juez se cohechó en causa criminal, es perdimiento de todos sus bienes, si murió sin herederos, y de las setenas, si los dexó, juxta *l.* 25. *tit.* 22. *part.* 3. y si el cohecho fue en causa civil, demás de los daños, e interés de la parte contra quien sentenció torticeramente, es tenudo de pechar al Rey tres tanto de quanto recibió, é de lo que le prometieran, juxtà *l.* 24. *eod. tit. & part.* quas benè explicat Matienzo *in d. dialog. relat.* 3. *part. cap.* 33. y Bald. *in tract. de synd. num.* 29. donde dice: *Quod Barateria est inter maximas causas capitales*, & Patis de Puteo la llama hurto, *in eod. tract. verb. Mulcta, numer.* 6.

Idem tractant, & prosequuntur Tiber. Decian. *lib.* 8. *crimin. cap.* 38. *num.* 37. Pet. Herod. *lib.* 9. *rerum judicat. tit.* 3. *cap.* 10. *fol.* 355. *& cap.* 22. *fol.* 360. Menoq. *de arbitrar. lib.* 1. *q.* 86. *num.* 24. & Bobadill. *in Politica, lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 83. & eo non relato, licèt translato, novissimus Gabriel Berartus *in specul. visitationis, cap.* 1. *num.* 21. En los quales lugares * hacen notablemente mencion de 82
la epistola de Plin. Jun. *lib.* 3. *epist.* 9. *ad Cornelium Minucianum*, donde refiere, que haviendo sido Cecilio Clasico Proconsul en la Provincia Betica, que hoy es Andalucía, cometió en ella graves delitos, robos, y cohechos; y haviendo muerto antes de la acusacion, se dudó si se podria admitir, y dice Plinio que se admitió: y salió sentencia, en que mandaron separar los bienes que constó que tenia antes de ir á la provincia, y esos se dieron á una hija suya; y todo lo demás á los despojados, y agraviados en ella: *Nihilominus, ut erat provisum quidem antea legibus, intermissum tamen, & post longam intercapedinem tunc reductum, Betica in defuncti accusatione perseveravit. Et placuit Senatui bona Clarii, quæ habuisset ante Provinciam à reliquis separari; illa filiæ, hæc spoliatis relinqui, &c.* Y este juicio fue arbitrario, é irregular, como advierte bien Erodio *ubi supra*, y se fundó en que Clasico havia dexado memoria de lo que tomó, ó recibió de cada uno de los Provinciales, y debian de bastar los bienes que adquirió en el oficio para satisfacerlos; * porque si no tambien se havia de 83
echar mano de lo demás, como con gran justificacion lo declaró el Emperador Antonino Pio, qui ut ait Spartianus *in ejus vita, cap.* 5. *Ita liberis bona paterna restituit, si Provincialibus reddent, quæ parentes abstulissent.*

Mas riguroso fue * el Edicto del Empe- 84
rador Onorio, que refiere Zosimo, ut quicumque sub Stilicone gessisset magistratum, ejus facultates omnes, sine ulla alia cognitione Fisco addicerentur: Pero esto fue porque averiguó, que todos los que havian recibido oficios por mano de este Privado, los compraron con mucho dinero, y quiso persuadirse que no dexarian de haver vendido lo que compraron. *Quod tamen*, como dice Erodio *ubi sup. adhuc inquum fuit; nam despiciendi erant singuli. Poterant nonnulli esse abstinentes, licèt (ut hodie) venalia essent omnia.*

La razon * de que las penas pecuniarias 85
de estos delitos pasen á los herederos, es la gravedad de ellos, como lo advierten los DD. que se han referido. Y asi Quintiliano refiere de Cornelio Celso, que solia decir, que en tales casos los reos no havian de hacer mas que negar (como dicen) á pie juntillas, *Causæ ambitus, ac repetundarum sunt hujusmodi, ut in iis reus neget tantùm, quod objicitur.* Añade Asconio Pediano, referido por Pedro Erodio, *lib.* 1. *rer. judic. tit.* 1. *capit.* 24. *Quis enim fateatur se Provinciam diripuisse! Qui ne indicio quidem obtinet impunitatem.*

86 Ciceron * *in orat. pro lege Manilia, col.* 4. lo agrava aun mas, ponderando, que son embiados estos Magistrados para defender las Provincias de los enemigos, y con la codicia que llevan, proceden de suerte, que les hacen mayores daños que ellos pudieran: *Quòd hujusmodi*, inquit, *in Provinciam homines, cùm imperio mittimus, ut etiam si ab hoste defendant, tamen ipsorum adventus in urbes sociorum, non multum ad hostili expugnatione differant.* Y Casiodoro *lib.* 1. *epist.* 8. dice, que no hay cosa que mas infame, ni deslustre á los Jueces que suelen tener en venta, y percha sus autos, y sentencias, como vestidos: *Primùm, quòd maximè judicem deho-nestat, nundinatio à me fœda nescietur. Non enim verba mea more vestium suspensa venduntur*, y en el *lib.* 9. *epist.* 19. no se contentó con llamarla *fœda*, sino *fœdissima. Teneant judices legitimas distinctiones, votum fœdissimæ venalitatis abjiciant. Metus cuncta componit, si reus crimen in judicante non invenit.*

87 Annæo Roberto * *lib.* 1. *rer. judic. cap.* 10. *fol.* 61. dá otra razon, nimirùm, que es muy conveniente que esto se practique, y execute asi, porque escarmienten los vivos en vér que aun no se escapan los muertos del rigor, y censura de las leyes en esta parte, y alega aquello de Optato Milevitano, *lib.* 6. *Ut terrestris vivos, malè tractetis, & mortuos*, y pudo alegar otro lugar mucho mejor de Quintiliano *declamat.* 274. cujus ego memini *in tract. de parr. lib.* 1. *cap.* 2. *pag.* 6. *Non satis putaverunt majores, eas pœnas constituere, quas possit aliquis excipere in vita: multos magis tangit sepultura: ad cogitationem post se futurorum plerique gravius moventur.*

88 Pero * no son menos dignas de memoria las palabras que el mismo Roberto añade, concluyendo este punto: *Nam etsi mors sceleratorum corpora judicum sententiis, & magistratuum censuræ eximat: noverit tamen hæredes etiam defuncto reo superesse gravia severitatis, judiciorum vestigia, quibus posteritas doceatur legibus, & magistratibus parendum: Me ipsa quidem mortem scelerato pœna liberare; sed omnia uni justitiæ perpetuo rationis, & æquitatis tenore subjici.*

89 Tambien son notables * las de nuestro Bobadilla *in Polit. lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 83. que abrazando toda esta materia, dice: *Que aunque regularmente con la muerte se acaban los delitos; pero por especial odio de los Jueces, y Ministros avarientos, cohechadores, barateros, y de malas mañas, dispuso el derecho, que pueda el Juez de residencia hacer pesquisa contra ellos, y proceder de pedimiento de parte, y condenarlos, y apremiarlos á que paguen sus hijos, y herederos los cohechos, y los hurtos de las cosas públicas, sagradas, ó religiosas, y lo que en daño de la República, aunque sin corruptela, ó torpeza hicieron, ó dexaron de hacer indebidamente, ó de lo que en daño de particulares, por precio, ó por respecto delinquieron, y que pague no solo lo que el difunto recibió, aunque los herederos no lo hayan recibido; pero tambien las penas pecuniarias, en que por ello incurrió.*

Destas penas de los cohechos, y baraterías * no se escusarán los herederos, por ha- 90
verse compuesto con las partes antes de la sentencia, como tampoco se escusará el difunto, segun la mas comun opinion, aunque hay algunos que dicen, que se podrá minorar en tales casos la condenacion, como refiriendo á muchos, lo resuelve Matienzo *in d. dialog. Relat.* 3. *part. cap.* 25. *num.* 11.

Septima, de los robos, fraudes, y alcances de las Rentas Reales, ó públicas que los Jueces huvieren tenido á su cargo.

La septima * limitacion podemos poner 91
en todos los casos que el Juez, ó Governador ha delinquido en usurpar, ó defraudar algo de las rentas, y caxas Reales, ó públicas, ó sagradas, ó otras cosas, cuya administracion ha tenido á su cargo, ó es alcanzado en las cuentas que se le toman de ellas, tunc enim, aunque haya muerto, podrán ser convenidos sus herederos por la gravedad que en sí encierran estos delitos, no solo á la satisfaccion del interés de ellos, que eso es cosa muy llana, juxta ea, quæ notavimus *sup. limit.* 2. *per totam*; sino tambien por las penas, y condenaciones pecuniarias que están impuestas por derecho, y en que incurrió el difunto por haverlos cometido, como * ex- 92
presamente lo dice el texto *in l. ult. D. ad l. Jul. peculatus, & de sacrilegiis, & de residuis*, cujus hæc sunt verba: *Publica judicia peculatus, & de residuis, & repetundarum, similiter adversus hæredem exercentur, nec immeritò: cùm in his quæstio principalis ablatæ pecuniæ moveatur.* Ubi ita notant DD. communiter, *leg. sciant judices* 2. *C. ad leg. Jul. repetund.* ibi: *Aut à se, aut ab hæredibus suis pœnam esse repetendam.*

Et * idem dicitur de jure nostro Regio *in* 93
l. 7. *tit.* 1. *par.* 7. ibi: *Eso mismo seria si alguno huviese seido Oficial del Rey, de aquellos que ván á despender alguna cosa por él, ó si fuesen de aquellos que han de coger, é recabdar sus rentas, é oviese ende furtado algo, ó tomado de otra guisa por darlo á otro sin su mandado del Rey, ó lo huviese metido en su pro*

precio, y como se dice, *và de valde, vade rapto.* Pero Deciano *d. cap.* 32. refiriendo á Paulo Castrense, Amodeo, y otros, dice que *est nomen ab usu inventum, vocabulo, inde ducto, quod vulgari sermone Baratare sit commutare, quasi quod justitia cum pecunia commutetur, & dicitur tunc committi ab officialibus, & administratoribus publicis, quando recipiunt aliquid à privato, ut faciant non facienda, vel omittant facienda.* Quòd autem *
79 prædicta delicta transeant ad hæredes judicis corrupti, vel Barattarii, no solo por el interés de las partes en lo mal llevado, sino tambien por lo tocante á las penas pecuniarias en que han incurrido, aunque con el difunto no se haya comenzado el pleyto, ni hecho otra diligencia alguna, es caso formal de la *l.* 2. *D. ad leg. Jul. repetund.* ibi: *Datur ea hac lege & in hæredes actio intra annum dumtaxat à morte ejus qui arguebatur, l. sciant judices* 2. *C. eod.* ibi: *Sciant judices super admissis propriis, aut à se, aut ab hæredibus suis pœnam esse repetendam, d. l. ex judiciorum* 20. *vers. Excepto, D. de accusat.* ibi: *Excepto repetundarum, & majestatis judicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, ut bona eorum Fisco vindicentur, l. ult. D. ad legem Jul. pecul.* ibi; *& repetundarum*, quibus de jure nostro convenit, text. *in l.* 8. *tit.* 1. *p.* 7. ubi Montalvus, & Gregor. Lopez, ibi: *Qualquier Oficial de aquellos que há poder de juzgar, ó de cumplir la justicia por mandado del Rey, ficiese tuerto á otro por precio que le dén, ó dexase de facer otrosi lo que debiese por algo que hubiese recibido, puede por ende ser acusado en su vida, é despues que fuere muerto, &c.*

80 Per quæ * jura ita aperte concludunt glossæ, & DD. *ibidem*, & est communis opinio, & practica totius mundi, secundum Bald. *in l.* 1. *C. ad leg. Jul. repetund.* Angel. *in l. Julianus, de judic. & in leg.* 1. *de privat. delict.* Cathald. *de synd. q.* 243. *num.* 156. Puteum *eod. tract. verb. Hæres, & verb. Mulcta*, Anton. de Fano *de pignor.* 2. *part. memb.* 4. *num.* 124. *in fine*, Roland, *de invent. fol.* 167. *n.* 1. *& seq.* Avilès *in cap.* 4. Prætor. *verb. Entregare, num.* 12. *& in cap.* 1. *synd. glos.* 1. *n.* 16. Matienzo *in dialog. relat.* 3. *par. cap.* 25. *num.* 11. Villalob, *in commun. opin. verb. Hæres, num.* 2. *in fine*, Anton. Gom. *in d. cap.* 1. *num.* 80. *vers. Tertius casus*, Jul. Clar. *d. q.* 1. 51. *vers. Sunt tamen*, Cyrill. *in summa crimin. rubr.* 28. *§.* 1. *vers. Quadam tamen.* Cald. *d. l. unic.* 4. *part. n.* 32. *& §. part. num.* 2. 16. *& seqq.* Peregrin. *d. lib.* 4. *de jure fisc. tit.* 5. *n.* 31. *vers. Quintus casus est*, Farinac. *d. q.* 10. *limitat.* 12. *num.* 75. Tomas Gramat. *vot.* 25. Avendañ. *respons.* 3. *num.* 1.

81 Donde dice, * que la pena de este delito, si el Juez se cohechó en causa criminal, es perdimiento de todos sus bienes, si murió sin herederos, y de las setenas, si los dexó, juxta *l.* 25. *tit.* 22. *part.* 3. y si el cohecho fue en causa civil, demás de los daños, e interés de la parte contra quien sentenció torticeramente, es tenudo de pechar al Rey tres tanto de quanto recibió, é de lo que le prometieran, juxtà *l.* 24. *eod. tit. & part.* quas benè explicat Matienzo *in d. dialog. relat.* 3. *part. cap.* 33. y Bald. *in tract. de synd. num.* 29. donde dice: *Quod Barateria est inter maximas causas capitales*, & Patis de Puteo la llama hurto, *in eod. tract. verb. Mulcta, numer.* 6.

Idem tractant, & prosequuntur Tiber. Decian. *lib.* 8. *crimin. cap.* 38. *num.* 37. Pet. Herod. *lib.* 9. *rerum judicat. tit.* 3. *cap.* 10. *fol.* 355. *& cap.* 22. *fol.* 360. Menoq. *de arbitrar. lib.* 1. *q.* 86. *num.* 24. & Bobadill. *in Politica, lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 83. & eo non relato, licèt translato, novissimus Gabriel Berartus *in specul. visitationis, cap.* 1. *num.* 21. En los quales lugares * hacen notablemente mencion de 82
la epistola de Plin. Jun. *lib.* 3. *epist.* 9. *ad Cornelium Minucianum*, donde refiere, que haviendo sido Cecilio Clasico Proconsul en la Provincia Betica, que hoy es Andalucía, cometió en ella graves delitos, robos, y cohechos; y haviendo muerto antes de la acusacion, se dudó si se podria admitir, y dice Plinio que se admitió: y salió sentencia, en que mandaron separar los bienes que constó que tenia antes de ir á la provincia, y esos se dieron á una hija suya; y todo lo demás á los despojados, y agraviados en ella: *Nihilominus, ut erat provisum quidem antea legibus, intermissum tamen, & post longam intercapedinem tunc reductum, Betica in defuncti accusatione perseveravit. Et placuit Senatui bona Clarii, quæ habuisset ante Provinciam à reliquis separari; illa filiæ, hæc spoliatis relinqui, &c.* Y este juicio fue arbitrario, é irregular, como advierte bien Erodio *ubi supra*, y se fundó en que Clasico havia dexado memoria de lo que tomó, ó recibió de cada uno de los Provinciales, y debian de bastar los bienes que adquirió en el oficio para satisfacerlos; * porque si no tambien se havia de 83
echar mano de lo demás, como con gran justificacion lo declaró el Emperador Antonino Pio, qui ut ait Spartianus *in ejus vita, cap.* 5. *Ita liberis bona paterna restituit, si Provincialibus reddent, quæ parentes abstulissent.*

Mas riguroso fue * el Edicto del Empe- 84
rador Onorio, que refiere Zosimo, ut quicumque sub Stilicone gessisset magistratum, ejus facultates omnes, sine ulla alia cognitione Fisco addicerentur: Pero esto fue porque averiguó, que todos los que havian recibido oficios por mano de este Privado, los compraron con mucho dinero, y quiso persuadirse que no dexarian de haver vendido lo que compraron. *Quod tamen*, como dice Erodio *ubi sup. adhuc inquum fuit; nam despiciendi erant singuli. Poterant nonnulli esse abstinentes, licèt (ut hodie) venalia essent omnia.*

La razon * de que las penas pecuniarias 85
de estos delitos pasen á los herederos, es la gravedad de ellos, como lo advierten los DD. que se han referido. Y asi Quintiliano refiere de Cornelio Celso, que solia decir, que en tales casos los reos no havian de hacer mas que negar (como dicen) á pie juntillas, *Causæ ambitus, ac repetundarum sunt hujusmodi, ut in iis reus neget tantùm, quod objicitur.* Añade Asconio Pediano, referido por Pedro Erodio, *lib.* 1. *rer. judic. tit.* 1. *capit.* 24. *Quis enim fateatur se Provinciam diripuisse! Qui ne indicio quidem obtinet impunitatem.*

86 Ciceron * *in orat. pro lege Manilia, col.* 4. lo agrava aun mas, ponderando, que son embiados estos Magistrados para defender las Provincias de los enemigos, y con la codicia que llevan, proceden de suerte, que les hacen mayores daños que ellos pudieran: *Quòd hujusmodi*, inquit, *in Provinciam homines, cùm imperio mittimus, ut etiam si ab hoste defendant, tamen ipsorum adventus in urbes sociorum, non multum ad hostili expugnatione differant.* Y Casiodoro *lib.* 1. *epist.* 8. dice, que no hay cosa que mas infame, ni deslustre á los Jueces que suelen tener en venta, y percha sus autos, y sentencias, como vestidos: *Primùm, quòd maximè judicem deho-nestat, nundinatio à me fœda nescietur. Non enim verba mea more vestium suspensa venduntur*, y en el *lib.* 9. *epist.* 19. no se contentó con llamarla *fœda*, sino *fœdissima. Teneant judices legitimas distinctiones, votum fœdissimæ venalitatis abjiciant. Metus cuncta componit, si reus crimen in judicante non invenit.*

87 Annæo Roberto * *lib.* 1. *rer. judic. cap.* 10. *fol.* 61. dá otra razon, nimirùm, que es muy conveniente que esto se practique, y execute asi, porque escarmienten los vivos en vér que aun no se escapan los muertos del rigor, y censura de las leyes en esta parte, y alega aquello de Optato Milevitano, *lib.* 6. *Ut terrestris vivos, malè tractetis, & mortuos*, y pudo alegar otro lugar mucho mejor de Quintiliano *declamat.* 274. cujus ego memini *in tract. de parr. lib.* 1. *cap.* 2. *pag.* 6. *Non satis putaverunt majores, eas pœnas constituere, quas possit aliquis excipere in vita: multos magis tangit sepultura: ad cogitationem post se futurorum plerique gravius moventur.*

88 Pero * no son menos dignas de memoria las palabras que el mismo Roberto añade, concluyendo este punto: *Nam etsi mors sceleratorum corpora judicum sententiis, & magistratuum censuræ eximat: noverit tamen hæredes etiam defuncto reo superesse gravia severitatis, judiciorum vestigia, quibus posteritas doceatur legibus, & magistratibus parendum: Me ipsa quidem mortem scelerato pœna liberare; sed omnia uni justitiæ perpetuo rationis, & æquitatis tenore subjici.*

89 Tambien son notables * las de nuestro Bobadilla *in Polit. lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 83. que abrazando toda esta materia, dice: *Que aunque regularmente con la muerte se acaban los delitos; pero por especial odio de los Jueces, y Ministros avarientos, cohechadores, barateros, y de malas mañas, dispuso el derecho, que pueda el Juez de residencia hacer pesquisa contra ellos, y proceder de pedimiento de parte, y condenarlos, y apremiarlos á que paguen sus hijos, y herederos los cohechos, y los hurtos de las cosas públicas, sagradas, ó religiosas, y lo que en daño de la República, aunque sin corruptela, ó torpeza hicieron, ó dexaron de hacer indebidamente, ó de lo que en daño de particulares, por precio, ó por respecto delinquieron, y que pague no solo lo que el difunto recibió, aunque los herederos no lo hayan recibido; pero tambien las penas pecuniarias, en que por ello incurrió.*

Destas penas de los cohechos, y baraterías * no se escusarán los herederos, por ha- 90
verse compuesto con las partes antes de la sentencia, como tampoco se escusará el difunto, segun la mas comun opinion, aunque hay algunos que dicen, que se podrá minorar en tales casos la condenacion, como refiriendo á muchos, lo resuelve Matienzo *in d. dialog. Relat.* 3. *part. cap.* 25. *num.* 11.

Septima, de los robos, fraudes, y alcances de las Rentas Reales, ó públicas que los Jueces huvieren tenido á su cargo.

La septima * limitacion podemos poner 91
en todos los casos que el Juez, ó Governador ha delinquido en usurpar, ó defraudar algo de las rentas, y caxas Reales, ó públicas, ó sagradas, ó otras cosas, cuya administracion ha tenido á su cargo, ó es alcanzado en las cuentas que se le toman de ellas, tunc enim, aunque haya muerto, podrán ser convenidos sus herederos por la gravedad que en sí encierran estos delitos, no solo á la satisfaccion del interés de ellos, que eso es cosa muy llana, juxta ea, quæ notavimus *sup. limit.* 2. *per totam*; sino tambien por las penas, y condenaciones pecuniarias que están impuestas por derecho, y en que incurrió el difunto por haverlos cometido, como * ex- 92
presamente lo dice el texto *in l. ult. D. ad l. Jul. peculatus, & de sacrilegiis, & de residuis*, cujus hæc sunt verba: *Publica judicia peculatus, & de residuis, & repetundarum, similiter adversus hæredem exercentur, nec immeritò: cùm in his quæstio principalis ablatæ pecuniæ moveatur.* Ubi ita notant DD. communiter, *leg. sciant judices* 2. *C. ad leg. Jul. repetund.* ibi: *Aut à se, aut ab hæredibus suis pœnam esse repetendam.*

Et * idem dicitur de jure nostro Regio *in* 93
l. 7. *tit.* 1. *par.* 7. ibi: *Eso mismo seria si alguno huviese seido Oficial del Rey, de aquellos que ván á despender alguna cosa por él, ó si fuesen de aquellos que han de coger, é recabdar sus rentas, é oviese ende furtado algo, ó tomado de otra guisa por darlo á otro sin su mandado del Rey, ó lo huviese metido en su pro*

pro del mismo, è con el del Rey, &c. & *in l.8. seq.* ibi: *E esto mismo decimos que pueden facer á todos los otros que furtasen alguna cosa religiosa, ó santa.*

94 Et * est communis opinio, & praxis omnium Doctorum, ut testantur omnes ferè DD. quos retuli *sup. num.* 5. & præcipuè Anton. Gom. *d. cap.* 1. *num.* 80. *versic. Quartus casus*, Jul. Clar. *d. q.* 51. *vers. Sunt tamen*, Cyril. *d. rubr.* 28. §. 1. *vers. quædam tamen civiles actiones*, Puteus *in tract. synd. verb. Hæres*, & *verb. Syndicantur f. parvo* 33. Peregr. *d. tit.* 5. *num.* 31. *in fine*, *vers. Sextus casus*, Cald. *d. l. unica*, 2. *part. num.* 33. & 5. *part. num.* 43. & 44. Farinac. *d. q.* 10. *limit.* 11. *num.* 74. Avend. *d. respons.* 3. *num.* 2. *vers. Secunda conclusio*, & *vers. Quarta conclusio*, ubi signanter notat, *quod non solum res, vel quantitas, quæ ad judicem pervenit, potest ab ejus hærede exigi, sicut posset ab eodem judice, sed etiam pœna peculatus, vel concussionis, ut probatur in d. l.* 2. C. *ad leg. Jul. repetund.* Tiber. Dec. *lib.* 8. *crim. cap.* 19. *n.* 7. Bobad. *d. lib.* 5. *cap.* 1. *n.* 88. cujus verba retuli *sup. n.* 90. Gabriel Berartus *in spec. visitat. cap.* 1. *num.* 21. Pet. Erod. *rerum jud. lib.* 9. *tit.* 5. *cap.* 7. *fol.* 366.

95 Donde * refiere aquel grave caso de Publio Escipion Africano, que con haver servido tanto á la patria, fue condenado despues de su muerte á dár cuenta de los dineros que recibió del Rey Antioco, y no los metió en el Erario, y obligaron á que saliese á la causa, y pagase la condenacion á Lucio Escipion su hermano, y heredero, aunque él, como dice Livio: *Processit conquestus post mortem P. Africani fratris eam exortam rogationem esse. Parum fuisse eum post mortem non laudari, nisi quoque accusetur, Carthaginenses contentos esse exilio Annibalis; Populum Romanum ne morte quidem P. Scipionis exattari, nisi & ipsius sepulti fama laceretur, & frater insuper maletur accessione invidiæ, Marcus Cato adhuc suasit rogationem, & Nummios Tribunos auctoritate deterruit, ne adversarentur rogationi, &c.*

96 Y la pena * de estos delitos es muerte, ó por lo menos deportacion, y confiscacion de bienes, como lo dice la *l. peculatus pœna* 3. *D. ad leg. Jul. pecul.* §. *item lex Iulia peculatus, inst. de publ. judiciis*, juntis aliis, quæ late traduntur DD. *ibidem*, Tiber. Declan. *d. lib.* 8. *crim. cap.* 30. & *seqq.* & Menoq. *de arbitrariis, casu* 586.

Octava, de la usurpacion de los derechos Reales, y penas de comisos.

97 La octava * se pudiera comprehender en la pasada, pero por tocar derechamente al punto del pleyto de que se trata, la he querido tratar de por sí, y con mas especialidad. Y es, quando un Juez, ó otro qualquier Ministro Real, que puede ser visitado, ó residenciado, ha defraudado algunos derechos de alcabalas, ó almojarifazgos Reales, ó otros semejantes, ó consentido que le quitasen, y extraviasen algunas cosas que havian caido en comiso, ahora haya sido por quedarse con ellas, ahora por disimular que otros las llevasen, pudiendolas aprender, y manifestar, como está probado que lo hizo Don Francisco Vanegas, siendo Cabo de las Galeras de Cartagena, en este proceso, de cuya determinacion se trata.

Prædictis * enim casibus morte non extinguitur delictum, quin potius etiam contra 98
hæredes, pro interesse, & pœna pecuniaria fraudati vectigalis, vel commissi agi potest, ut expressè docet Papinianus J. C. *in l. fraudati* 8. *D. de publican. & vectigal.* cujus hæc sunt verba *Fraudati vectigalis crimen ad hæredem ejus, qui fraudem contraxit, commissi ratione transmittitur*, y lo mismo dice la *l. commissa* 14. *eod. tit.* dando por razon: *Nam quod commissum est, statim desiit ejus esse, qui crimen contraxit, dominiumque rei vectigali acquiritur, ea propter commissi persecutio, sicut adversus quemlibet possessorem sic & adversus hæredem competit.* Quibus de jure nostro Regio convenit text. *in l.* 2. *tit.* 4. & *in l.* 5. *tit.* 7. *part.* 5.

Et late * probant, & prosequuntur Bartol. Paulus Castrens. & reliqui DD. communiter in dictis juribus, idem Bartol. *in. d. l. ex judiciorum, D. de accusat.* Cæpola *cons.* 59. *in civilibus*, Bertachinus *in tract. de gabellis part.* 4. *num.* 31. Bosius *in tract. de vectigal. tit. de fraud. vectigal.* Anton. Gomez *d. cap.* 1. *num.* 8. *vers. Sextus casus*, Peregrinus *d. tit.* 5. *num.* 42. Farin. *d. q.* 10. *limit.* 16. *num.* 76. *in fine*, Tuscus *lit. P. cons.* 256. *num.* 5. & 39. & est videndus Roland. *cons.* 42. *num.* 3. *lib.* 3. Grammat, *decis.* 15. *num.* 8. Colerus *de proces. executivis, part.* 1. *cap.* 3. *num.* 84. Joan. Borchol. *cap. unic. de Regalib. num.* 48. & late Rosental *de feudis, cap.* 5. *conclus.* 36. *num.* 2. & 3. 99

Y aunque es verdad * que estos textos, y 100
Autores hablan en los herederos del mismo dueño, que ocultó las cosas que havian caido en comiso, ó defraudado los derechos de ellas: lo mismo se ha de entender, y practicar en el que ayudó á cometer semejante delito, pues el derecho iguala siempre estos casos, y las penas de ellos, *l. in furti*, §. *penult. & l. qui servo, D. de furt.* §. *interdum, instit. de obligat. quæ ex delict. nascuntur, cap. qui cum fure, junctis glos. ibi de furtis: Qui cum fure partitur, occidit animam suam; non fur solum, sed ille reus tenetur, qui furti conscius, quærente possessore non indicat.*

Especialmente * que esto corre con mas 101
apretadas leyes, y obligaciones en el dicho Don Francisco, pues siendo Cabo de las Galeras Reales, y Ministro de su Magestad en ellas, con cargo, y salario tan honrado, para defenderle, y guardarle su hacienda, y derechos Reales, y no para usurparlos, ó ayudar á otros que los usurpasen, pecó, y delinquió mucho mas gravemente que los mismos dueños, pues á ellos parece que les disculpa el deseo de poner en salvo sus mercaderías, y acomodar sus contrataciones, y ganancias de ellas; y á él le carga, y agrava la obligacion del oficio, arg. *l. meminerint, C. unde vi*, ibi: *Ne indè injuriarum nascatur occasio, unde jura nascuntur, cap. præcipuè* 11. *q.* 3. *cap. nulla* 25. *q.* 1. cum traditis á Mastrill. *de Magistratib. lib.* 6. *cap.* 1. *num.* 8. & *seqq.*

102 Unde * Plinius Jun. *in Panegyr. ad Trajanum* rectissimè inquit: *Magistratuum delicta gravius punienda esse, quàm plebejorum*, & melius Casiodor. 1. *var. epist.* 18. *Oportet vos colere, & observare justitiam, qui aquitatem populo dicere suscepistis, quando non licet delinquere, qui alios creditor sub aquitatis regula continere: ne fiat exemplum pravum, qui electus ad laudabile cognoscitur institutum.*

103 Et magis * in nostris terminis *lib.* 12. *epist.* 1. hablando de Ministros militares, porque no se piense que á ellos les dá mas licencia la profesion de su vida: *Edicta nostra in primis observa, ostende bonam te intendentibus viam. Nam cujus est judicis custodire mandata, similiter nostra videantur negligere constituta.*

104 Y en * el *lib.* 9. *epist.* 18. priva de oficio á los Ministros que usan de estas conniventias, ó disimulaciones: y manda que paguen el interés de los derechos Reales que por su culpa se huvieren perdido, quedando todavia en pie la pena en que incurren los principales: *Judices igitur competentes ad quos potest admissum facinus pertinere, si inquisitorem cum possint amovere protulerint tenere præsumpta, & adepti cinguli honore privantur, & Fisco nostro tantùm fiant obnoxii, quantum præsumptor potuisset addici. In auctoribus tamen facinoris manentibus constitutis.*

105 Et facit etiam * text. *in l. ult. C. ne sanctum Baptisma iteretur*, donde se dispone, que el Juez que disimula los delitos, y hace (como dicen) buen pasage á los delincuentes, incurra en la misma pena que ellos, ibi: *Quæ omnia ita custodiri decernimus, ut nulli judicum liceat delatum ad se crimen mitori, aut nulli correctioni mandare: nisi ipse idem pati velit, quod aliis dissimulando concesserit.* Circa quem text. plura tradit Gregor. Lopez *in l.* 7. *tit.* 4. & *in l.* 27. *tit.* 18. *part.* 3. Romanus *sing.* 78. Puteus *de syndic. verb. Pœna, cap.* 3. *num.* 3. Menchaca *lib.* 1. *controver. illust. cap.* 15. *num.* 9. Avend. *in cap.* 16. Prætor. 2. *part. num.* 3. Menoq. *de arbitrar. lib.* 1. *q.* 96. *num.* 10. & *seqq.* Jul. Clarus *in praxi*, §. *fin. q.* 85. *num.* 10. & alii relati á Bobadilla *in Politica, lib.* 2. *cap.* 10. *num.* 57. *pag.* 435.

Nona, de los tratos, contratos, y edificios de casas, y grangerias.

106 La nona * abraza los tratos, y contratos de los Jueces, y las compras, y edificios de casas, y otras qualesquier grangerias, y negociaciones que tuvieren, y usaren con los subditos de sus goviernos, suponiendo que todo esto les está prohibido, asi por derecho comun, como del Reyno, por sí, y por interpositas personas; en tanto grado, que aun los Magistrados que residen en las Provincias fuera de la Corte, no les valdrá el decir que tienen licencia del Principe para poder decir algo de esto, como * expresa, y 107
formalmente está decidido *in l. unica, C. de contract. judicum, l. principalibus* 33. *D. si cert. pet. l. non licet, & l. qui officii, D. de contrab. empt. l. aufertur*, §. *quod à Præside, D. de jur. fisci, l. scriniarios, C. de numerariis, & actuar. lib.* 12. *l.* 5. *tit.* 5. *part.* 5. & *cap.* 2. *Prator. leg.* 9. & 10. *tit.* 35. *lib.* 2. *ordinam. l.* 2. *tit.* 6. *lib.* 3. *Recop.* cum multis aliis, quæ præter antiquiores congessit Avendañus, & Avilès *in d. cap.* 2. *Prætor.* Marienzo omninò videndus *in Dialog. Relator.* 3. *part. cap.* 25. *cum seqq.* Bobad. qui alios plurimos refert *in Polit. lib.* 2. *cap.* 12. *num.* 34.

Y para * los Oydores, Governadores, y 108
otros Ministros de Justicia, y Hacienda Real de las Indias hay cerca de esto muchas, y muy repetidas, y apretadas prohibiciones: porque haviendose mandado publicar, y guardar en ellas el dicho *cap.* 2. *de Corregidores*, que se promulgó el año de 530. el qual está impreso en el *lib.* 3. *de las cedulas del Consejo, pag.* 1. y en el *lib.* 1. *p.* 352. cuyas palabras son: *Ni asimisma durante el tiempo de su oficio del dicho Asistente, Governador, ó Corregidor, ni sus oficiales, por sí, ni por otro compre heredad alguna, ni edifique casa sin nuestra licencia, y especial mandado en la tierra de su jurisdicion, ni usen en ella de trato de mercaderia, so pena que el que lo contrario hiciere, pierda lo que así comprare, ó edificare, ó tratáre, y se aplique á nuestra Cámara.*

Viendo que esto no se guardaba como convenia, se despachó cedula el año de 1549. que está *d. lib.* 1. de las impresas, *pag.* 345. en que se renovó, y agravó la pena, estendiendola á perdimiento de los oficios, por estas palabras: *Porque vos mando que agora, ni de aqui adelante ninguno de vosotros entendais en armadas, ni descubrimientos, ni tengais grangerias de ninguna suerte de ganados mayores, ni menores, ni estancias, ni labranzas, ni minas, ni tratos de mercaderias, ni otras negociaciones, ni tratos por vosotros, ni en compañia, ni por interpositas personas, directa, ni indirectamente, ni os sirvais de los Indios de agua, ni yerva, ni leña, ni otros aprovechamientos, ni servicios, directa, ni indirectamente, so pena de la nuestra merced, y de perdimiento de vuestros oficios.*

Esta cedula se mandó cumplir, sin embargo de suplicacion, por otra de Valladolid, á 16. de Abril de 1550. y por otra de dos de Mayo del mismo año, que está *d.* 1. *tom. pag.* 346. se agravó la pena, declarando,

do, que los Oydores, ó Ministro que contraviniesen á las dichas prohibiciones, *por el mismo caso hayan perdido, y pierdan sus oficios, y todo lo que contrataren, y grangerías que tuvieren, y mas mil ducados, lo qual apliçamos en esta manera: las dos partes para nuestra Cámara, y Fisco; y la otra tercia parte para la persona que lo denunciare.* Y añade, *que tampoco puedan tener casas proprias, ni labrarlas, ni tiendas, ni huertas, ni estancias de ovejas, ni sembrar trigo, ni maiz, aunque se diga que es para comer en sus casas, ni dár dineros á censo al quitar, ni perpetuos, porque estén mas libres de todos tratos, para hacer mejor sus oficios.*

Por otra cédula de 9. de Mayo de 1565. *d. 1. tom. pag.* 347. se mandaron guardar las pasadas, y que se quitase al doctor Puga, Oydor de México, una casa que estaba labrando.

Por un capitulo de instruccion, dada á Don Martin Enriquez, Virrey de la Nueva-España, se le advirtió de las cédulas referidas, y que las hiciese guardar precisa, é inviolablemente, *d. 1. tom. pag.* 348. Y en las planas siguientes se hallarán otras muchas cédulas, ordenanzas, y capitulos de instrucciones que repiten lo mismo, aunque por lo tocante al alquiler, y comprar casas, parece que se les dispensó á los Oydores de México, por cédula de 563. mientras se edificaban las Reales en que havian de posar.

109 Estas cédulas * se renovaron ultimamente por una de postrero de Agosto de 1619. años, y se estiende á los Secretarios, y Familiares de los Virreyes, Oydores, Alcaldes, Fiscales de las Audiencias, y á los Escrivanos de Cámara, y Relatores de ellas; y se añade: *Que la probanza de semejantes excesos sea de los testigos, y con las calidades que se dispone por derecho en la probanza de los cohechos, y baterías de los Jueces, y otros Ministros.*

110 Hallanse recopiladas * las dichas cédulas en el Sumario de las leyes de Indias que ahora imprimió el Señor Licenciado Don Rodrigo de Aguiar, *l. 42. tit. 15. lib. 2. fol. 92.*

111 En el Perú hay ordenanzas aun mas particulares, hechas por los Virreyes Don Francisco de Toledo, Lope Garcia de Castro, Marqués de Cañete, y Marques de Montesclaros, en que se prohiben todas suertes de tratos, contratos, tragines, y grangerías á los Corregidores, asi con Españoles, como con Indios, agravando mas las penas que se han referido: y se manda, *que quando fueren recibidos al uso de sus oficios, hagan juramento de que las cumplirán, y guardarán.* Y el Conde de Monterrey proveyó auto, para que este juramento se pusiese al pie de los titulos que se diesen á los dichos Corregidores, porque en ningun tiempo pudiesen alegar ignoracia.

112 El mismo juramento * se toma en el Consejo á todos los que ván proveidos de esta Corte, como consta de su estampa, que entre las demás clausulas tiene una, que dice: *Y no trataréis, ni contrataréis por vos, ni por interpositas personas, &c.*

Las razones * que pudieron mover á los 113
Autores de tantas leyes, y ordenanzas que prohiben estas contrataciones de los Jueces en sus distritos, son muchas, y las ponen comunmente los DD. *in d. l. principalibus, D. si cer. pet.* especialmente Alciato *num.* 1. *& seqq.* Matienz. *d. dial. relat. 3. part. cap.* 27. *num.* 2. Avilés, & Avendañ. *in d. cap.* 2. *Prætor. num.* 22. Anton. Gomez 2. *var. cap.* 14. *num. fin. vers. Sexto*, Petr. Greg. *lib.* 21. *syntag. cap.* 5. *num.* 12. *& lib.* 36. *cap.* 28. *n.* 11. Tib. Decian. *lib.* 8. *crim. cap.* 22. *num.* 2. & plures alii relati per Bobadill. *d. lib.* 2. *cap.* 12. *num.* 34.

Pero * la *d. ced.* del año 550. puso la que 114
se ha visto: *Porque estén mas libres de todos tratos para hacer mejor sus oficios, y entender en la administracion de justicia, que les está encargada, y cometida.* Y recogiendo las demás, se puede decir, que esta prohibicion se funda en tenerse por imposible, que un Magistrado use de estas contrataciones entre sus subditos, ó edifique casas, sin que con la mano del oficio aventage en todo sus comodidades, en daño de aquellos de quien compra, ó con quien negocia, quitandoles la libertad, que es tan necesaria en los contratos, *l.* 1. cum similibus, *de pact.* y obligandoles con la autoridad del cargo, á que le dén las cosas á menos precio, * quod est donare, *l. vir uxori* 17. 115
D. ad Vellejan. cum latè congestis á Tiraq. *in l. si unquam, verb. Donatione largitus, n.* 3. *C. de revoc. donat.* & Hieronym. Franco *in l. imaginaria, D. de regul. jur.* y á que no se atrevan á contradecirle, por el miedo, y respeto que es forzoso le tengan, * quod proxi- 116
mè ad dissensum accedit, *l. ult. C. de eo quod mot. causa, l.* 1. §. *quæ oneranda, D. quarum rer. actio non detur, l. penult. D. de furtis, l. si mulier* 21. §. *ult. D. de eo quod. met. causa*, ibi: *Quia quamvis, si liberum esset noluissem, tamen coactus volui, sed per Prætorem restituendus sum*; y por esto dixo muy bien la *l. unica, C. si rector provincia: Quod si, qui provincias regunt, sola dignitate solent esse terribiles.* Y Bobadilla *d. lib.* 2. *cap.* 12. *num.* 34. *& seqq. & lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 228. Que no * pue- 117
de un Juez usar de estas contrataciones entre sus subditos, ahora sean litigantes, ó no, sin que haya algun genero de impresion, ó contusion, ó incida en especie de cohecho, ó baratería.

Pero * nadie pudo decir esto mejor que 118
Ciceron en la *oracion* 9. *in Verrem, lib.* 4. *post princip.* donde haviendo referido las estrechas prohibiciones de los antiguos Romanos, para que ninguno, qui cum potestate, aut legatione in provincia esset, comprasen en ella cosa alguna, añade: *Quæ fuit causa, cur tam diligenter nos in Provinciis ab emptionibus removerent? Hæc judices, quòd putabant ereptionem esse, non emptionem, cum venditori suo arbitratu vendere non liceret. In Provinciis intelligebant, si is, qui esset cum imperio, ac potestate, quod apud quemque esset, emere vellet, idque ei liceret; fore, uti quod quisque vellet, vivè esset venale, vivè non esset, quanti vellet auferret.* Y poco despues dice, que estas no son compras, sino simulaciones, en que interponen los Magistrados toda la autoridad, y fuerza de sus oficios, y con cuyo color despojan á los que debieran defender, y amparar de agenas injurias: *Teque ista simulatione emptionis, vi, metu, imperio, fascibus, ab homine eo, quem una cum cæteris sociis, non solum potestati tuæ, sed etiam fidei populus Romanus cum miserat eripuisse, atque abstulisse.*

119 Tambien se dá otra razon * en las dichas cédulas, y en especial en las ordenanzas de las Audiencias del año de 1550. y de 1563. *d. 1. tom. pag.* 349. Nempè, que teniendo consideracion á que no havian de tratar, ni contratar, *se les mandaron dár salarios tan competentes con sus oficios, y cargos, y que assi de ellos tan solamente se han de aprovechar, y gozar*, quæ ratio sumpta videtur ex illo, Lucæ 3. *Neminem concutiatis, neque calumniam faciatis, & contenti estote stipendiis vestris*, & ex *l. milites, C. de locato.* Et ex aliis traditis à Pureo *de syndic. in princip. cap. de excess. milit.* A què alude Casiodoro *lib.* 6. *epist.* 23. diciendo: *Ideo enim tot emolumentorum commoda serimus, ut securitatem provincialium colligamus. Mensis nostra cunctorum quies est, quam non possumus aliter recordari, nisi ut subjecti non videantur aliquid irrationabiliter perdidisse, & cod. lib. epist.* 22. hablando de los Soldados: *Non permittas milites esse possessoribus insolentes. Annonas suas sub moderatione percipiant, causis non misceantur extraneis.*

120 Per quam rationem, * se prohibe tambien, que los Jueces no puedan llevar presentes, y dadivas aunque sean de poca cantidad, ó de *esculentis*, ó *poculentis*, como lo dice Justin. *in auth. ut judices sine quoquo suffrag. §. scriptum exemplar, collat.* 2. & aliis relatis à Avend. *de exeq. mandat. cap.* 2. *num.* 3. Boerius *q.* 153. *num.* 25. Matienzo, *in dialog. relat.* 3. *part. cap.* 32. Avilés *cap.* 1. *Prat. num.* 10. Misynger. *cent.* 2. *obs.* 75. & Caldas Pereyr. qui idem refert ex ordinat. Lusitaniæ *in d. l. unic.* 5. *p. num.* 21. *& 22.*

121 Supuesto lo referido, * es ahora de vér, si las penas pecuniarias de los dichos tratos, y contratos de Virreyes, Oydores, Governadores, Oficiales, y demás Ministros, prohibidos de negociar, y comerciar por las dichas cédulas, pasarán á sus bienes, y herederos, aunque ellos hayan muerto antes de visitarles, ó residenciarles en la dicha razon.

122 Y verdaderamente * el punto es nuevo, y no he hallado ley, ni Autor que lo toque in individuo; porque Avendañ. *d. resp.* 3. *n.* 4. *vers. Decima conclusio*, solo trata del Juez que cometió algun dolo en los contratos, que pudo hacer licitamente durante el oficio; juxt. *d. l. unic. C. de contract. judic.* y resuelve *Quod ratione dicti doli potest post mortem syndicari, & hæres ejus ad interesse conveniri, ut in l.* 3. *tit.* 16. *part.* 7. Pero todavia tiene, á mi parecer, facil resolucion, ex supra relatis.

Lo primero, * porque si en estas contra- 123
taciones necesariamente se ipsa inciden, y se hallan cohechos, y baterías, como queda probado, venimos á estár en los terminos de los textos, y Autores alegados *sup. limit. 6. num.* 80. & 81. los quales expresamente concluyen, que las penas de los dichos delitos pasan á los herederos.

No obsta * si se dixere, que las dichas 124
leyes son penales, y odiosas, y que assi no se ha de hacer extension de unos casos á otros, etiam ex identitate rationis, *cap. in pœnis, & cap. odia, de regul. jur. in* 6. *l. fin. C. de inter. dict. matrim.* cum latè traditis à Villagutа *in tract. de extens. leg. pœn.* 1. *p. per totam.*

Porque esta regla * se limita de muchas 125
maneras, y la una es, quando la ley odiosa, y penal mira al bien de la República, ó del alma, porque evita pecados, como sucede en esta de que se trata, tunc enim benè fit extensio ex paritate rationis, ut per glos. *in c. sciant cuncti, verb. Ad alias, de elect. lib.* 6. Roman. *cons.* 101. Pechium *in d. cap. odia, n.* 7.

La segunda, * quando si no se admitiese la 126
extension, se podria facilmente elidir, y frustrar la dicha ley penal, y vendria á quedar sin efecto, como sucederia en este caso, pues lo que los Jueces no pueden llevar por titulo de cohechos, ni baterías, lo llevarian por via de contrataciones, y negociaciones ilicitas, quod permittendum non est, ex traditis *in cap. quæcumque in fine, de usuris*, donde por esta causa la prohibicion de testar en el usurario, se estiende á que tampoco pueda hacer codicilos, ni donaciones causa mortis, *l. sed Julianus, D. ad Macedon.* ubi S. Consultum Macedonianum de mutua pecunia loquens, & quod odiosum est, etiam ad vinum, oleum, byssum, & reliqua extenditur, quæ ita data sunt ut his distractis pecunia acciperetur, & congerit plura alia morte suo Tiraquel. *post leg. connub. glos.* 5. *num.* 115.

Ubi hinc * practicabiliter infert, que la 127
ley, ó estatuto que prohibe á las mugeres casadas hacer contratos, y obligaciones sin licencia de sus maridos, se ha de estender á que tampoco puedan hacer confesion de deudas antecedentes, porque si no vendrian á conseguir por esta via lo que se les negaba por la otra, contra reg. text. *in cap. cum quod una via, de reg. jur. in* 6.

Demás de estas limitaciones * se dán otras 128
no menos ciertas, y concernientes á nuestro intento; nempè, quando si non daretur extensio, resultarer absurditas, vel quando casus qui extenditur secundum communem usum loquendi sub expresso continetur, vel quando fit extensio ad connexa, & in jure æquiparata, de quibus agitur *in l. librorum, D. de legat.* 3. &

in

in multis aliis juribus relatis à Philipp. Franco *in cap. 1. de temp. ordin. lib.6.* Everard. omninò videndus *de locis argum. in loco à ratione legis larga, §. tertio casu principali*, Pechio *ubi sup. num. 6. & 7.* & latissimè Villaguta *d.tract. de extens. leg. pœnal. 2. p. c. 1. & seqq.*

129 Bien se vè * el absurdo que resultaria en este caso, si no se hiciese la interpretacion que decimos, y quan iguales corren estos delitos, pues, como queda advertido, unos entran en otros, y la *d. ced.* del año de 619. las equipara en quanto á las probanzas, disponiendo, que se puedan probar, ó prueben las contrataciones de los Ministros con los testigos, y calidades que las leyes disponen en los cochos. Unde sumus in regula juris quæ docet nihil referre, quid ex æquipolentibus fiat, *l. mulier in princ. D. ad Trebell. l. si mater*, ubi glos. *C. de inst. & substit. l. 1. D. de leg. 1. l. si socer à genero, in princip.* & ubi glos. & Bald. *D. soluto matr.* cum innumeris aliis, quæ doctè, & utiliter congerit Everar. *in loco à pari, p. 104. & in loco ab æquipolen. pag. 532.* & Cardin. Tuscus, *verb. Æquiparatorum idem est judicium, conclus. 308.*

130 Lo segundo, * porque quando lo que se ha dicho tuviera alguna respuesta, que no la tiene, supuesto que estas penas, y condenaciones de los Jueces tratantes, y contratantes están impuestas *ipso jure*, vel *ipso facto*, como consta de las dichas leyes, y cédulas referidas, y especialmente de la del año de 550. ibi: *Por el mismo caso hayan perdido, y pierdan sus oficios, y todo lo que contrataren, y grangerías que tuvieren, y mas mil ducados, los quales apliçamos, &c.*

Venimos á estár en la verdadera, y comun opinion de muchos Autores, * los quales re-
131 suelven, que stantibus prædictis clausulis, vel aliis similibus, se pueden pedír, y cobrar las penas, y condenaciones pecuniarias de los bienes, y herederos, ó fiadores del difunto, aunque en su vida no se le huviese puesto demanda, ó comenzado la pesquisa, visita, ó residencia, por la qual resulta culpado.

132 Esta doctrina * es muy considerable, y general, no solo para este caso de las cotractaciones, sino para los demás de cohechos, baraterías, fraudes de haciendas, comisos, y derechos Reales, y otros que dexamos apuntados: y suelen de ordinario incidir en las residencias, porque en todos, ó casi todos está impuesta la pena ipso jure, como parecerá por las leyes, y cédulas, y ordenanzas que de ellos trata.

Y se prueba expresamente * por el text.
133 *in l. Gajus, D. ad Syllan.* donde la pena del indigno, por ser impuesta ipso jure, se cobra del heredero, *d. l. ex judiciorum, vers. Adeo, D. de accusat.* ibi: *Adeo ut divus Severus, & Antoninus rescripserint, ex quo quis aliquod ex his causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare, aut manumittere eum posse, l. 3. §. quod autem, D. quod quisque juris*, donde se dice, que la pena de aquel edicto pasa al heredero, y la glosa dá por razon, *quòd incurritur ipso jure.* Idem probat text. *in auth. de incest. nupt. in princ. cap. 1. de homicid. lib.6. cap. accusatus, §. penult. junct. cap. cum secundum leges, de hæreticis, eod. lib.*

Et probant, ac latè prosequuntur * Bar-
134 tol. Bald. Alex. Jas. & alii *in d. §. quod autem*, idem Bald. *in l. quæ sub conditione, §. fin. D. de condit. instit. & in l. data opera, col. 14. in fine, C. de his qui accus. pos.* & melius *in rubr. C. si pend. appellat.* ubi notabiliter inquit: *Quòd quando confiscatio fit ipso jure, mors non extinguit pronuntiatum, nec impedit pronuntiandum.* Barbacia qui more suo plurima cumulat, *cons. ult. vol. 1.* ubi concludit: *Quod quando post mortem alicujus occurrit quæstio bonorum ex causa delicti, potest quidem de delicto quæri, non quoad pœnam corporalem, sed quoad bona applicanda uni, vel alteri.* Et adducit *l. fin. C. de adulter.* & quod ibi notant Cyn. & Bald.

Eamdem etiam * sententiam tenent pluri-
135 mi alii, quos refert, & sequitur Dueñas *de regul. 13. limit. 2. &* 10. Anton. Gom. qui testatur de communi, *d. lib. 3. de delict. cap. 1. num. 80. vers. Sextus casus*, latissimè Tiraq. *in l. si unquam, verbo Revertatur, num. 241. C. de revocand. donat.* Jul. Clarus *quæst. 51. vers. Scias etiam*, Osascus *d. decis. Pedem. 149. num. 2. in fin.* Joseph. Ludovic. *in commun. opin. conclus. 3. vers. Ampliatur hoc*, ubi concludit, *quòd est communis practica totius Italiæ*, Farinacius, qui alios plurimos congerit *d. q. 10. num. 68. limit. 9.*

Quibus * addo D. Gregor. Lopez *in dict.*
136 *l. 25. tit. 1. p. 7. verb. Asi como, in fin.* & D. Covarrub. *in 4. 2. p. cap. 6. §. 8. n. 6.* donde tiene esto por tan cierto, que aun pone en cuestion en el numero siguiente, si se deberán al Fisco los frutos, y rentas de las haciendas que se dán por perdidas, ó confiscadas, *ipso jure*, desde el dia que pareciere haverse cometido el delito.

Quod autem * lex, vel statutum videa-
137 tur pœnam ipso jure imponere, quando usa de las palabras que se hallan en las dichas cédulas, nimirum, *por el mismo hecho, por el mismo caso*, vel illis, *hayan perdido, y pierdan*, ó de otros qualesquier terminos, y vocablos que signifiquen privacion, y confiscacion desde luego, y denoten tiempo preterito: fue doctrina magistral de la glosa *in d. l. 3. §. quod autem, D. quod quisque juris*, quam sequuntur scribentes *ibidem*, Bartol. *in l. commissa, D. de publ. & vectigal. & in d. l. ex judiciorum, & in l. 1. D. de privat. delict. & in l. Imperator. D. de jure fisci*, ubi Alex. plures concordantes adducit, Bald. *in d. l. 1. num. 6.* Angel. *in l. unic. C. ex delict. defunct. col. 2.* Decius *in l. pupillum, §. in hæredem, de reg. jur.* Alexand. & alii noviores *in l. si quis major, C. de transact.* latissimè, & elegantissimè Felinus *in cap. Rodulphus, num. 48. cum seq. de rescript.* Socin. Jun. *cons. 68. num. 38. vol. 3.* Tiraq. *d. verb. Revertatur, num. 298.* Menoch. *cons. 99. n. 158. vol. 1.* & pulchrè Curcius senior *cons. 30.* don-
138 de dice, * que aun bastará que la ley, ó el estatuto haya usado de palabras enixas, y geminadas en la imposicion de la pena, ó confiscacion, para que se entienda que se incurre ipso jure, & idem observat Peregrin. *d. lib. 4. de jur. fisci, tit. 5. num. 7.* & remissivè Farin. *d. quæst. 10. numer. 71.*

139 Lo tercero, * porque yendo, como vamos, y debemos ir con lectura de que estas leyes, y ordenanzas penales, que prohiben las contrataciones, y negociaciones de los Jueces son justas, y convenientes para el buen govierno de la República, y que no se contentando con poner las dichas penas ipso jure, como se ha visto, pasan á obligarles à que las juren: podemos intentar, que no se ha de atender en la práctica, y execucion de ellas el rigor, ó sutileza del derecho civil, *quo inpectio regulariter delicta morte solent extingui*,
140 sino el derecho Canonico: Segun * el qual los herederos están siempre obligados á descargar la conciencia del difunto, y satisfacer las penas, condenaciones, é intereses que quedó debiendo por sus delitos, aunque digan que por razon del tal delito no ha entrado en su poder cosa alguna, ó que al difunto no se le pidió en su vida, ó que murió sin confesarlo, ni declararlo. Maximè interveniente materia observationis juramenti, juxta notata per DD. *in cap. 1. de novi oper. nunt.* Paul. de Castro *cons. 29. col. 2. vol. 2.* Gratum *lib. 2. resp. 38. in princ.* Bellonum *cons. 15. num. 2.* & alios relatos à Seraphin. *de priv. juramen. priv. 21. num. 16. & priv. 48. num. 20.*

141 Esta limitacion * es asimismo general, y se debe observar para los demás delitos de cohechos, y baraterías, y fraudes que los Jueces hayan cometido, por donde queden obligados á pagar, ó restituir, y satisfacer algo al fisco, ó á otros particulares, y se saca del text. *in cap. ultim. de sepult. cap. in literis, de raptor. cap. tua nos, de usur.* & ex communi omnium ferè DD. opinione, quam resolvit Anton. Gomez *d. cap. 1. num. 85. in fine*, Domin. Præs. Covarr. *lib. 3. var. cap. 3. n. 7.* Dueñas *d. reg. 13. num. 12.* Jul. Clar. *d. quæst. 51. vers. Ulterius quæro*, Osascus omnino videndus, *decis. Pedemont. 152. num. 5.* Villalob. *in compend. commun. opin. verb. Hæres, num. 2.* Phanutius *de inventar. part. 7. num. 69.* Farin. *d. quæst. 10. num. 60. limit. 8.* Tuscus *lit. P, conclus. 256. num. 9. & seqq. & lit. H, conclus. 68. num. 8.* Andr. Gall. *de pace publica, lib. 1. cap. 20. num. 12. & num. 22.* Tiber. Decian. *lib. 2. crimin. cap. 19. num. 15.* & omnium optimè Petr. Barbos. *in l. si filius familias, de judiciis, ex num. 138. usque ad num. 152.* & Caldas Pereyr. *in d. l. unica, C. ex delict. defunct. 4. part. num. 2. cum seq.* Donde dicen, que es comun de casi toda la escuela de los Canonistas, y Legistas, y mas pia, y segura; y que si huviese muchos herederos, cada uno estaria obligado, y podria por esta causa ser convenido insolidum, saltem por toda la cantidad que constase haverle pertenecido de la herencia.

Y aunque * el derecho Canonico, quan-
142 do es contrario al Civil, no se suele guardar sino en las tierras de la Iglesia, en este caso, porque concierne al alma, y exoneracion de consciencia, se ha de guardar en todos los lugares, y fueros, juxta communem opinionem, de qua per Rolandum *cons. 99. num. 23. vol. 3.* Villalob. *in commun. opin. lit. C, verb. Contrarietas, num. 195.* & plures apud Farin. *ubi supr. num. 64. vers. Limitando rursus*, Bertazol. *cons. 362. lib. 2. crimin.* Covarrub. *lib. 3. var. cap. 3. num. 7.* & Seraphin. *de privil. privil. 48. num. 10. & privileg. 66. num. 2. & 3. & privileg. 86. num. 5.*

Esta opinion será mucho mas cierta, é infalible, si admitimos la de Abad Panormitano *cap. 1. num. 11. de constit.* ibi inquit: *Quòd quando lex imponit pœnam ipso facto, ut quia ipso facto publicat bona alicujus, non potest ille retinere bona publicata cum bona conscientia, quia jus est statim acquisitum fisco, ut notatur in l. commissa, de publican. & vectig. & in cap. 2. de præscript. lib. 6.* Quem sequuntur Felinus *ibid. num. 43.* Decius *num. 2.* Corneus *cons. 69. n. 39. vol. 2.* Alfons. à Castro *de leg. pœn. lib. 2. quæst. 10.* Anton. Gom. *3. tom. var. capit. 2. num. 4.* & plurimi alii quos latè more suo congerit Tiraquel. *in d. l. si unquam, verbo Revertatur, num. 236.* Menchac. *controvers. usufreq. cap. 7.* Hieron. Cevallos *pract. comm. 1. tom. quæst. 113. & 2. tom. quæst. 687.* & novissimè Nicol. Garc. *de benef. 2. tom. part. 11. cap. 1. num. 11.*

Y aunque * la dicha opinion tenga en sí
143 alguna dificultad, por la diversidad que hay de ellas, en si la ley penal obliga en el fuero de la conciencia, etiam pœna imposita ipso jure, quando la condenacion se hace in bonis propriis, & jam quæsitis del condenado, ut constabit ex glosa, & Doctoribus *in cap. fraternitatis 12. quæst. 2.* & ex innumeris Auctoribus de hac quæstione tractantibus, quos refert Tiraq. *ubi supr.* Petr. Cenedus *collect. 2. ad decretum, num. 2.* Cevall. *d. q. 687.* & novissimè Thom. Sanchez *in summa, lib. 2. cap. 22. quæst. 2. & cap. 26. num. 7.* Salas *de leg. disp. 15. sect. 2. & 3.* & copiosissimè Garcia *ubi supr. num. 9. & seqq.* Todas las opiniones cesan quando hay sentencia declaratoria de que se ha incurrido, y debe pagar la pena: porque entonces no se puede poner duda en que se deba, y haya de pagar etiam en el fuero de la conciencia, ut post alios resolvit Tiraquel. *ubi supr. num. 291.* Cevallos *d. quæst. 687. in fin.* & Garcia *num. 12.* y luego trataremos, sí, cómo, y para qué efecto se requiere sentencia declaratoria en estos casos de visitas, y residencias, y para las condenaciones de ellas, que ipso jure, vel facto se hallan impuestas.

Et tandem non videtur, que yá hoy pue-
144 da dudarse en el Consejo Real de las Indias, * que los cargos de tratos, y contratos, y edificios de casas se puedan hacer, y hagan á los Oydores, y Governadores, y Corregidores difuntos, y se cobren las penas de ellos, de sus bienes, herederos, ó fiadores, porque así se ha practicado de muchos años á esta parte en contradictorio juicio en los casos que se han ofrecido, y Yo tengo noticia de tres, cuyos autos están en mi poder. El primero, contra el Licenciado Alcaráz, Oydor de Manila, que se le imputaba haver tratado, y contratado, y labrado una casa. El segundo, contra Don Marcos Guerrero, Oydor de México. Y el tercero, que altora se acaba de sentenciar, contra Don Juan de Silva, Governador de Filipinas, cuya residencia se publicó, y tomó despues de su muerte; y por un cargo de ciertas contrataciones, que se verificó con algunos testigos, y papeles, y con una clausula de su testamento, en que él dió luz de ellas, y declara qué personas le deben lo procedido, fue condenado en todo el interés de las dichas contrataciones, que montó mas de treinta mil ducados. Por donde podemos decir, que yá se ha introducido costumbre, que tiene fuerza de ley, *l. de quibus*, & *l. cum de consuetudine*, *D. de legibus*, y siendo interpretativa, ó declaratoria del derecho, que en esta parte se pudo tener por dudoso, ó obscuro, se prescribe por tiempo de diez años, y aun en menos si hay algunos actos conformes, ut constat ex traditis à Burgos de Paz *cons.* 3. *num.* 9. Molina *de primogen. lib.* 2. *capit.* 6. *num.* 58. & 59. Decian. *cons.* 44. *per tot. vol.* 2. Surd. *cons.* 335. *num.* 26. & 27. *vol.* 3. cum pluribus aliis, quæ Ego late adduxi *in meo tract. de Ind. jure lib.* 2. *cap.* 24. *num.* 86. & *seqq.* & *lib.* 3. *cap.* 1. *num.* 24. & 25. & iterum *cap.* 2. *num.* 45. ubi cum Abbate, & aliis resolvo, legem dubiàm ita per consuetudinem interpretari, ut à tali consuetudine non sit recedendum, licèt postea appareat legem id non sensisse.

Esto es mas cierto, siendo la interpretacion de un tan grave Senado, cujus sententiæ venerandæ, & imitandæ sunt, *l.* 1. §. *si vir*, *D. ad Syllanian. l. filiusfam. D. de falsis*, cum aliis, quæ ultra DD. *ibidem*, congesit Pet. Erodius *in præfat. ad lib. rerum. judic.* Pinel. *in l.* 2. *C. de rescind.* 2. *part. cap.* 4 *num.* 2. Gam. *decis.* 228. Franchis *decis.* 91. *num.* 16. *p.* 1. & Perez de Lara *de annivers. lib.* 1. *capit.* 19. *n.* 43.

Decima, de los casamientos que los Fueces, y Ministros contraen, ó dexan contraer á sus hijos, estandoles prohibidos.

145 La decima * se puede poner en los casos en que los Virreyes, Oydores, Alcaldes, y Fiscales de las Indias se casan en sus distritos, ó dexan, y consienten casar á sus hijos, ó los Governadores, y Corregidores, y sus Tenientes, durante el tiempo de sus oficios.

Porque esto * les está prohibido estrechí- 146
simamente, así por derecho comun, y del Reyno, como por cédulas muy apretadas, y repetidas, que para esto en diversos tiempos se han despachado, *l. si quis officium* 38. *l. qui in provincia* 57. *l. præfectus* 63. *l. eos* 65. *D. de ritu nupt. l. unica*, *C. si rect. provin. l. unica*, *C. si quacumque præd. potest. l.* 2. *tit.* 14. *part.* 4. *l.* 25. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop. & pluribus sched. quæ extant in* 1. *tom. impres. pag.* 351. & *seqq.* cum latè traditis à Matienz. *in dialog. Relator.* 3. *part. cap.* 31. & Bobad. *in Polit. lib.* 5. *cap.* 3. *num.* 119. & *seqq.*

Y todas * las dichas leyes, y cédulas, ó 147
las mas de ellas parece que ponen la pena ipso jure, como consta de la de 575. *d. pag.* 351. ibi: *So pena que por el mismo caso sus plazas queden vacas, y desde luego las declaramos por tales, para las proveer en otras personas en quien fuere nuestra voluntad, &c.* Y de la que luego se sigue del año de 592. y 593. que aun estienden esto á solo el tratar los dichos casamientos debaxo de la dicha pena de privacion ipso jure; y por otra mas nueva de 12. de Mayo de 1619. se amplia con extraordinario rigor á solo el presentar memorial para pedir licencia para hacer los dichos casamientos; y por otra, que aun es mas notable, dada en Lerma en 19. de Junio de 1608. se dispone, que á los Oydores que se casaren, y á los demás Ministros á quien está prohibido, no se les acuda con el salario desde el dia que trataren de ello.

Las quales cédulas se hallan recopiladas en el Sumario del señor Don Rodrigo de Aguiar, *lib.* 2. *tit.* 15. *fol.* 94.

Y supuesto * el tenor de ellas, y que la 148
pena que ponen de privacion de los oficios, y de sus salarios, es ipso jure, venimos á estár en los textos, y doctrinas de la limitacion pasada, *n.* 132. & *seqq.* y tanto mas, quanto mas grave es este caso; * y mas plena, y entera libertad 149
se requiere en el contrato del matrimonio, juxta text. *in cap. gemma*, & *in cap. requisivit*, *de sponsal.* & illud Casiodor. *lib.* 7. *formula* 40. *Nam cum spontanea copula animantia cunctis conjungit, dignumque unicuique videatur esse, quod placuit, durum est libertatem liberam non habere, unde liberi procreantur.* La qual libertad * parece que quita el poder del Magistra- 150
do, que trata de semejantes matrimonios, pues aun solo con el aspecto puede intimidar á los que huvieren de celebrarlos, ó disponerlos, ut inquit Imper. * *in d. l. unica*, *C. si rect.* 151
provinc. Si quis in potestate publica positus, atque honore administrandarum provinciarum, qui parentibus, aut tutoribus, aut curatoribus, aut ipsis, quæ matrimonium contractura sunt, potest esse terribilis, &c. Fuera de que hay otras razones aun mas graves, y urgentes para la dicha prohibicion, de que trataremos en otro lugar.

A

152 A lo qual añado, * que los que dudan si las penas que se ponen ipso jure se deben en conciencia, y si pasa á los herederos la obligacion de pagarlas, hablan por la mayor parte en caso que la pena se pone en los bienes propios, y yá adquiridos del delincuente. Pero ésta de que vamos hablando no se pone sino en la privacion del oficio, y del salario, que lo uno, y lo otro es del Rey, y haviendo declarado su voluntad que no quiere que se use, ni goze dél desde el dia que se contra-
153 vino á la prohibicion, es llano * que quien le cobra, le lleva sin titulo, y está obligado por sí, ó por sus herederos á satisfacerle, *l.* 1. *D. de precario*, ibi: *Tamdiu, quamdiù is qui concessit patitur*, *l.* 2. §. 1. *eod. tit.* ibi, *Est enim natura æquum tamdiu te liberalitate mea uti, quamdiu ego velim*; & *ut possim revocare cum mutaviero voluntatem.*

Et in eisdem terminis legis pœnalis ipso jure privationem beneficii, vel officii infligentis, tenet notabiliter Sylvester, Soto, Joan. Gutier. Salon. Molin. Azor. & Enriquez, quos refert, & sequitur Nicol. Garc. omnino videndus *d. tract. de benef.* 2. *tom. part.* 11. *cap.* 10. *num.* 19. 20. & seqq. ubi concludunt, quod licèt in pœna imposita ipso jure de propriis bonis delinquentis cadat dubitatio, an ante sententiam obliget in conscientia: *Jam in bonis communibus, qualia sunt beneficia, & officia publica, rectè potest lex obligare delinquentem ad illa dimittenda ante sententiam, cùm illa particulariter dependeant à lege, Ecclesia, seu Republica, vel Principe, à quibus conferuntur, & sic possint ab eis dari, vel auferri, ut placuerit, maximè ex causa.*

154 Con lo qual * queda de camino satisfecha la duda que se podria poner en contrario, de que los oficios que se conceden por el Principe sin limitacion de tiempo, y mientras durare su voluntad, quales suelen ser los Oydores, y Consejeros, son, y se juzgan por perpetuos, juxta glossam vulgarem *in l. juris peritos*, *D. de excusat. tutor.* cum latè traditis à Baldo *in l. rescripta ad finem, de precibus Imper. offerend.* Jasone *in l. sufficit*, *D. de condict. indeb.* Pal. Rub. *in procem. rub. de donat. inter num.* 8. Burg. de Paz *cons.* 21. *per tot.* Guiller. Bened. *in cap. Raynuntius, verb. Duas habens, num.* 40. Matienz. *in l.* 6. *glos.* 2. *tit.* 10. *lib.* 5. *Recop.* & *in l.* 15. *eod. tit.* Redin. *de Majest. Princ. vers. Sed etiam, num.* 13. *cum seqq.* Osasc. *decis. Pedem* 144. *num.* 35. latissimè Barbosa, qui benè distinguit *in l. quia tale ex num.* 79. *ad* 83. *D. sol. matr.* & Azev. *in l.* 2. *tit.* 3. *lib.* 2. *Recop.* Porque eso se entiende mientras el Principe no declare su voluntad en contrario, ó los dichos Ministros no dieren causa para que se les quiten los tales oficios, ut constat ex supra relatis.

155 Especialmente, * que en el caso de que se trata, los recibieron desde el principio con la condicion, y prohibicion de no hacer los dichos casamientos, y no la cumpliendo, no tienen de que se agraviar, pues no viene á ser inovacion, sino resolucion del contracto, ex capite pacti, vel conditionis non impletæ, *l.* 2. §. *si convenerit*, *D. depositi*, *l. legem* 9. *C. de donat. l.* 1. & *per tot. C. de donat. quæ sub modo, cap. frustra fidem* 75. *de reg. jure in* 6. ibi: *Frustra fidem quis postulat ab eo servari, cui fidem à se præstitam servare recusat.* Melior text. *in l. si convenerit*, *D. pro socio*, ubi contra socium non datur actio ei, qui conditionem societatis non præstitit, & *in l. quæro*, §. 1. *D. locati*, ubi si conductor, qui pensionibus satis non fecerit, cœperit petere pœnam, proderit locatori doli exceptio. Et tradit alia Pet. Pech. *in d. cap. frustra* hoc ampliat etiam ad concessionem, vel promissionem juratam.

De manera, * que segun esto, podemos, 156
y debemos concluir, que yá que contra el Oydor muerto no se pueda proceder en el caso referido para que se le quite la plaza, se podrá todavia intentar contra sus bienes, y herederos, que vuelvan los salarios, y aprovechamientos que llevaron por razon de ella, pues desde el dia del casamiento queda sin titulo, ni derecho para poderlos llevar, y los deben restituir en conciencia, y se les pueden pedir por accion rei persecutoria. Unde sumus etiam in terminis aliorum jurium, quæ expendimus *supra ex n.* 28. & *ex n.* 141.

Undecima, si para que se deban, y puedan cobrar de los herederos las penas que se imponen ipso jure, es necesario que preceda sentencia declaratoria en vida del reo.

Porque * havemos puesto la mayor parte 157
de la fuerza de los casos, ó limitaciones precedentes, en decir que las leyes, y cedulas que hablan de ellos, ponen la pena ipso jure, vel facto, y que así pasa á los herederos, y se puede cobrar de ellos, y de sus bienes. Es necesario detenernos otro poco mas en averiguar, si para la cobranza, y execucion de las dichas penas es menester que intervenga sentencia declaratoria del incurso, y condenacion de ellas, y si esta declaracion ha de hacerse precisamente en vida del reo, ó bastará que se haga despues de su muerte.

Et planè * no se puede negar que mu- 158
chos, y muy graves Autores hayan sido de parecer, que por apretada que sea la ley en la imposicion, é incursion de la pena ipso jure, todavia no se debe en fuero exterior, ni interior, si contra el delincuente no se pronunciare sentencia declaratoria de ella, argument. text. *in cap. cùm secundùm leges, de hæretic. lib.* 6. & *in l. ejus qui delatorem*, *D. de jure fisci*, & aliorum, quæ latissimè post plures antiquiores, quos refert, observat Alex. *in l. si quis mayor*, *num.* 13. *C. de transact.* & Curtius senior *cons.* 59. *num.* 7. ubi scribunt: *Quòd omnia jura mundi, quæ dicunt, pœnam imponi ipso jure, vel facto debent intelligi, dummodo sit secuta sententia declaratoria, per quam declaratum sit fuisse commissum id, propter quod*

quod veniebat imponenda illa pœna, aliàs talis pœna effectum, & executionem non sortitur. Idem tradit Menoq. *de arbitr. cas.* 220. *n.* 6. *cum seqq. & de recuperand. poss. remed.* 5. *numer.* 68. Misynger. *cent.* 1. *observ.* 43. & plurimi alii quos congerit Peregrin. *d. lib.* 4. *de jure fisci, tit.* 5. *num.* 8. Farinac. *ubi sup. numer.* 69. Tusch. *verb. Declaratio, conclus.* 98. Per. Cabal. *resolut. crimin.* 298. *num.* 6. Nicol. Garc. *de benefic.* 2. *tom. part.* 11. *cap.* 10. *n.* 5. & notabiliter Franc. Beccius, *cons.* 57. *num.* 15. *vol.* 1. donde propone un exemplo, en que la constitucion decia: *Aperiantur, & aperta sint*, como nuestras ordenanzas: *Hayan perdido, y pierdan*; y con todo eso afirma constantisimamente, que muriendo el reo antes de la sentencia, ningun derecho exequible adquirió el Fiscal, prout & tradit Curtius senior *ubi supr. num.* 156. *vers. Movetur in primis*, Rip. *in l. fin. num.* 238. *C. de revoc. donat.* Quintil. Mandos. *in addition. ad Lapum, alleg.* 127. *lit. S. vers. Sed contra prædicta*, Mansuerius *ad Pract. Ferrariens. tit. de formali bel. in causa spoliat. verb. Ipso facto, fol.* 519. Anton. Gabr. *tit. de crimin. conclus.* 35. *num.* 17. *cum seqq.* ubi distinguendo resolvit: *Quòd quoties requiritur factum vivè ministerium hominis ad exequendam, & exigendam pœnam, etiam si imponatur ipso jure, requiritur prius sententia declaratoria, secùs ubi ministerium hominis non requiritur, ut in excommunicatione, & similibus.* Con la qual distincion parece que tambien pasa Sigismundo Scaccia *in tract. de judic. lib.* 2. *cap.* 9. *num.* 243. & 244. *usque ad* 263. *fol.* 356. Et est notabile *consil.* 9. Ludolphi Scacc. *vol.* 1. ubi cum *num.* 4. multis probasset pœnam privationis non incurri ipso jure, nisi in casibus à jure expressis, posteà numeris sequentibus tradit, etiam in delictis omnino notoriis, & in quibus pœna ipso jure irrogatur, sententiam declaratoriam requiri.

159 Pero sin embargo de esto * la contraria opinion de que en tales casos no es necesaria sentencia condenatoria, ni aun declaratoria para que la pena pase á los herederos, y se pueda cobrar dellos, es tan comun, como la referida, y á mi parecer mucho mas verdadera: y con ella vienen á quedar, despues de haver citado otros muchos Autores, Peregrin. & Farin. *ubi supr.* Ægid. Bosius *in praxi, tit. de pœnis. num.* 34. *in fine, & in tit. de sentent. num.* 46. *& seqq.* Jul. Clarus *dict. §. fin. q.* 51. *vers. Scias etiam*, ubi ait: *Quòd ipse in occurrenti casu numquam recederet ab hac opinione*, Sebastian Guacin. *de confiscat. bonor. concl.* 15. *num.* 4. & 38. & Oratius Carpan. *in cap. omnium, num.* 929.

160 En los quales lugares * responden á los argumentos de la otra opinion, y dán por razon de ésta que defendemos, que si la pena pasa á los herederos, quando antes de morir el reo huvo sentencia, y condenacion, juxta *d. l. ex judiciorum*, cum aliis supra notatis, no hay razon para que no pase, quando la ley, ó el estatuto la impone ipso jure, vel facto, pues entonces tambien se pronuncia sentencia, & dicitur lata non ab homine, sed á lege, quod est plus, del qual argumento hacen particular ponderacion Ægid. Bos. *d. tit. de sentent. num.* 47. & Farinac. *d. q.* 10. *limit.* 9. *num.* 70. *vers. Sed his non obstantibus.*

Y quando * en esto pudieta haver alguna 161
dificultad, cesa con añadir, que los Doctores que requieren sentencia declaratoria en los dichos casos, se deben, y han de entender para lo que es executarlas, y cobrarlas con efecto; pero no para lo que es haver incurrido en ellas, y que se deban: porque esto yá quedó hecho, y obrado desde el punto que se cometió el delito, por virtud de la disposicion de la ley, ó del estatuto que puso la pena ipso jure.

Y asi la dicha sentencia * declaratoria se 162
puede dar, y pronunciar, no solo en vida del delincuente, sino despues de su muerte, y contra sus bienes, y herederos, segun otra muy comun opinion, que de esta suerte reduce á concordia las dos que se han referido, y parece están encontradas, con la qual pasan infinitos Autores, que refieren los que arriba citamos, & præcipuè Farin. *d. num.* 70. Ant. Gabr. *d. conclus.* 35. *num.* 16. Menoq. *cons.* 99. *num.* 172. *lib.* 1. Flamin. Cartharius *in tract. de execut. sent. cap.* 1. *num.* 386. Peregr. *d. tit.* 5. *ex num.* 12. *usque ad* 16. Tuschus *lit. N. conclus.* 396. *num.* 33. & 34. ubi docent, cum hac opinione indifferenter pertransire Doctores antiquos, & modernos.

Y haviendose * de tomar alguna distin- 163
tincion, esta parece la mas ajustada á las reglas, y razones del derecho, y siguiendola, venimos á concluir, que la pena pasa á los herederos; pero que es necesario que con ellos se substancie la causa, para que pueda pronunciarse la dicha sentencia declaratoria, quod qualiter faciendum sit, statim trademus.

De donde nace asimismo, * que en to- 164
dos los casos en que por algun delito se ponen penas, ó confiscan bienes, ipso jure, en todo, ó en parte puede el Principe hacer gracia de ellos desde luego á un tercero, como de hacienda que es yá propria suya, etiam ante declarationem super facto, ut rectè secundum juris rationes observat Berojus *consil.* 61. & 176. *num.* 8. *cum seqq. lib.* 1. Luc. de Penna *in l. cum allegatis, col. penult. C. de re milit.* Cardin. *cons.* 128. *col. ult.* Alex. *cons.* 6. & 44. *vol.* 3. Afflict. *decis.* 255, & alii quos refert, & sequitur Peregrin. *d. tit.* 5. *num.* 15.

Quinimò, * si diesemos caso que en la 165
ley, ó estatuto que priva, ó condena á alguno ipso jure, pasase adelante, añadiendo: *Sin otra alguna condenacion: Absque alia condemnatione*, aun se podria escusar la dicha sentencia declaratoria, en opinion de los unos, y los otros Autores, ut plenè tradit Berojus, *cons.*

cons. 191. *num.* 7. *& seq. lib.* 3. quem refert, & sequitur Tuschus *dict. verb. Declaratio, conclus.* 98. *num.* 57. *Quia ex quo*, inquiunt, *condemnatio non requiritur, debet intelligi absque alia declaratione.*

166 Lo qual es muy digno de notar * para la decision de la *l. fin. tit.* 3. *l.* 2. *tit.* 9. *lib.* 2. *ordinam. & l.* 1. *tit.* 18. *lib.* 2. *novæ Recopil.* donde tratandose de los Consejeros, Oydores, y otros Ministros de las Audiencias que reciben dadivas, y de los Secretarios, y Escrivanos que llevan derechos demasiados, y generalmente de que los unos, y los otros juren, y guarden las ordenanzas de sus oficios, so las penas de ellas, se añaden estas palabras: *En las quales penas condenamos desde abora á qualquiera que en ellas cayere, ipso jure: por manera, que desde luego sea obligado in foro conscientiæ á pagar la dicha pena, ó penas en que cayere, sin que haya, ni se espere otra condenacion, quantoquier que el delito sea oculto.* Y lo mismo se dispone en la *l.* 4. *tit. ult. lib.* 2. *ejusd. ordinam. & in l.* 4. *tit.* 16. *lib.* 6. *Recop.* tratando de los gallineros del Rey. Y aunque Diego Perez duda alli de su práctica, lo cierto es que obligan en ambos fueros, pues demás de haverse jurado, son como leyes, ó condiciones del contrato con que se aceptan semejantes oficios, ut bene resolvunt Authores supra citati.

Duodecima, de los delitos de comision, ó omision en cosas graves.

267 Fuera de los casos * que se han referido, pueden, y suelen ofrecerse otros en las visitas, y residencias de algunas cosas que los Jueces hayan hecho, ó dexado de hacer contra el cuidado, y obligacion de sus oficios; pero si por ellos no tienen penas ciertas, ni declaracion que se incurra ipso jure, tengo por cierto que con su muerte se acaban los delitos, y las penas pecuniarias de ellos, y que asi no se podrán cobrar de sus bienes, y herederos, ni ellos estarán obligados á hacer residencia por esta razon, sino es que en vida del difunto huviese yá havido condenacion en los juicios públicos, ó litis contestacion en los particulares, segun lo que arriba dexamos probado.

168 Esta doctrina * sacan comunmente los DD. per text. *in l. Julianus* 16. *de judiciis, & in l. unic. C. ut actiones ab hæred. & contra hæred.* y la enseña la glosa *in l. in successione, C. de Decurion.* quæ sic intelligenda est secundum Pureum *de syndicatu, verb. Hæres, cap.* 1. *num.* 4. *pag.* 262. Avendañum *d. respon.* 3. *num.* 5. *conclus.* 12. Bald. & Jas. *in l. si decesserit, D. qui satisd. cogantur*, Gregor. Lop. *in l.* 6. *verb. Ellos, in fine, tit.* 4. *part.* 3. Y
169 atendiendo * á ella dice Bobadilla *d. lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 83. *Que aunque en algunas provisiones del Consejo para tomar residencia al Corregidor difunto, se dice que se le tome á él, y á sus herederos indistintamente de todo, como si fuera vivo, eso se ha de entender segun el derecho, en los casos, y con la distincion susodicha que ponen los Doctores.* Y asi en otras provisiones de este Real Consejo de las Indias se suele añadir aquella clausula: *En los casos, y cosas que huviere lugar de derecho*, y en viendo que el difunto viene residenciado de otras, se pasan *por muerto.*

Y no es maravilla * si por estos casos se 170
dexe de proceder contra los herederos, pues contra los mismos Jueces residenciados aconsejan muchos que no se hagan, ni admiran cargos que no fueren considerables, que en esta materia son los hurtos, cohechos, y baraterias, fuerzas, y extorsiones violentas, y lo llevado por malas sentencias, y otras culpas de que havemos tratado, ut plurimis relatis bene notat idem Bobadill. *in eod. cap.* 1. *numer.* 134. Pero si la omision, ó comision fuese en cosa muy grave, ó de que huviese venido * daño conocido á la Republica, ó me- 171
noscabo á algun particular, tunc etiam lite non contestata cum defuncto, se podria proceder contra sus bienes, y herederos, sino para la pena, á lo menos para la satisfaccion, y condenacion del daño, ó interés de las partes, porque ésta no se tiene yá tanto por accion penal, como por rei persecutoria, de que tratamos *supr. num.* 28. *& seqq.* como expresamente * lo decide el J. C. *in l.* 4. *§. fin.* 172
D. de damno infecto, cujus verba sunt: *Hæc autem actio, cum rei habeat persecutionem, & hæredi, & in hæredem, & perpetuò dabitur.*

Lo mismo se prueba por el text. *in Authent. Scenicas non volum*; *vers. Unde etiam, collat.* 5. donde el Juez que es negligente en executar las penas que allí se ponen contra los que obligan con fianzas, ó juramentos á las mugeres scenicas que perseveraban en aquel oficio, se declara que incurra en ellas, y que aunque sea muerto se puedan cobrar de sus bienes, y herederos, ibi: *Quia si neglexerit, tenebitur ab ea deponens administrationem: hæredesque ejus, & successores, & ejus substantia, eò quòd actionem piam agere neglexerit.* Et conducit etiam *l. penult. in fin. C. de pact.* ibi: *Omnes, itaque judices nostri hoc in litibus observent, scituri, quòd si neglexerint, etiam litem suam facere intelligantur.* Et notat Decius *ibid. num.* 15.

Quorum jurium argumento * ita expres- 173
sè tenent. Angel. *in d. auth. Scenicas*, Roman. *d. l.* 4. *§. ult. num.* 16. Puteus *ubi sup.* Avendañ. *d. respons.* 3. *num.* 4. ubi concludit: *Septima conclusio est, quòd si judex deliquerit, vel faciendo, vel negligendo contra publicam utilitatem, in istis casibus, ultra supradictos, potest corrector post mortem syndicari ob gravitatem criminis, &c.* Y aunque estos Autores * parece que en los dichos ca- 174
sos requieren contestacion, para que la pena pase á los herederos, es divinacion, y suplemento contrariamente opuesto á los dichos tex-

textos, porque verdaderamente no es necesaria, sino que indistinctè transit dicta pœna in hæredes judicis negligentis, propter rationem supra relatam, ut in terminis sentiunt Angel. Imol. & Alex. *in d. l. 4. §. fin.* & Pet. Barbos. qui eos refert, & sequitur *in d. l. si filius fam. de judiciis, num.* 102. & Bobadill. *in Polit. d. lib. 5. cap. 1. num.* 83. ibi: *Y lo que en daño de la República, aunque sea sin corruptela, ó torpeza hicieron, ó dexaron de hacer indebidamente, ó de lo que en daño de particulares, por precio, ó por respeto delinquieron.*

175 Et possunt * expendi alia, quæ de pœna talionis, & aliis, quas incurrunt judices negligentes, & dissimulantes crimina gravia, & quod præsumantur esse in dolo dixi *sup. num.* 106. & congerunt Corneus, *cons.* 116. *lib.* 1. Curtius junior *cons.* 19. *vol.* 1. Covarr. *2. var. cap. 9. num.* 1. Avilès *in cap. Prat. cap. 6. verb. A su costa, num.* 2. *& cap.* 25. *verb. Pase, num.* 1. Avendañ. *in diction. verb. Engaño,* Aflict. *in const. Siciliæ, lib. 2. rub.* 38. *de restit. minor. num.* 8. Didac. Perez *in l. 1. tit. 1. lib. 8. ordin. verb. Fuga, pesquisa.*

176 Unde * multo magis idem erit probandum quando los tales delitos fueron de comision: pues es cierto que estos siempre se tienen por mas graves, y se castigan mas severamente que los de omision, ut probat glossa singularis *in l. auxilium* 37. §. *in delictis, de minorib. in l. si mora 9. verb. Ne facto,* & *in l. si constante* 24. §. *si maritus, D. solut. matrim.* & late Tiraq. *de pœn. temp. causa* 54. *per totam,* Cagnol. *in l. contractus, num.* 67. *de reg. jur.* Osac. *decis. Pedem.* 157. *num.* 6. & Seraphin. omnino videndus *de privileg. juram. privil.* 31. *cum multis seqq.*

Decimatercia, de las demandas de mal juzgado.

177 En quanto * á las demandas del mal juzgado se pudiera decir mucho, por ser tan copiosa esta materia, y en que los mismos Jurisconsultos parece están encontrados, y unos dexan la condenacion á arbitrio, y estimacion del Juez, otros la precisan á toda la 178 estimacion, y daños del pleyto. De lo * qual, y de otras cuestiones que en ella se ofrecen, y de la diferencia que hay entre el Juez que juzga mal dolosamente, ó por impericia, y si se libra del mal juzgado por haverse apelado, ó no apelado de su sentencia, ó por no se haver proseguido la apelacion, ó por haverse confirmado por el Superior, y si hay mal juzgado en las causas que juzgan los Oydores en cuerpo de Audiencia, tratan los DD. per textum ibi: *in l. si judex, de var. & extraord. cognition. in l. 1. per totam, C. de pœn. judic. qui malè judic. in l. si filius familias, & seq. D. de judiciis,* ubi plenius, & magistralius cæteris Petr. Barbosa *in l. 4. §. fin. de damn. infecto,* ubi Roman. & ejus addition. *in princip. inst. de oblig. quæ ex quasi maleficio, & in l. 24. tit. 22. part. 3.* Bartol. *in q. 9. incip. judex per imperitiam,* Catald. *de syndic. in princ. q. 26. num.* 19. Paris de Puteo, *eod. tract. cap.* 3. & plures alii relati á Paz *in pract. 1. part. 1. tom. 1. temp. ex n.* 64. Avend. *resp.* 111. Avilès *in c. 1. Prat. verb. A las partes, n.* 19. Wurmserus *lib. 1. pract. observ. tit. 3. observ. 2.* Alv. Valasc. *consult. 26.* Grat. *reg.* 249. Bobadill. omnino videndus *in Polit. lib. 5. cap. 3. ex num. 26. usque ad num.* 118. Villalob. *commun. opin. lit. C, num.* 162. Menoq. *de arbitrar. lib. 1. q. 65. num. 2. & lib. 2. casu* 339. *& seqq.* & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitationis, cap.* 17.

Pero * viniendo á resolver el punto que 179
ahora nos toca, que es, si estas demandas se pueden poner á los herederos, aunque no se hayan tratado, ni contestado con el difunto: digo que el Jurisconsulto Juliano fue de parecer que si; pero otros le notaron, y reprehendieron, como lo refiere Ulpiano *in l. Julianus* 16. *D. de judiciis,* cujus verba sunt: *Julianus autem in hæredem judiciis, qui litem suam fecit, putat actionem competere, quæ sententia vera non est, & à multis notata est.* Y la razon en que Juliano se fundaba, era parecerle que esta accion in factum, que se dá contra el Juez que juzga mal, es rei persecutoria, cum per eam actor omnimodo veram litis æstimationem consequatur, juxta *d. l. si filiusfamilias* 15. *eod. tit.* Y por el consiguiente havia de pasar, y darse contra los herederos, como las demás de este genero, juxta *l. in honorariis* 35. cum aliis, quæ adduximus *sup. limit. 2. per totam.*

Pero * la nota de los demás Jurisconsul- 180
tos se fundó en que mas propriamente es accion penal, pues se dá principal, é inmediatamente en pena del maleficio, ó casi maleficio que se comete en el mal juzgado, y por eso fueron de opinion que se acababa con la vida del delincuente, como las demás acciones penales, fuera de las exceptuadas, ut *in l. 1. D. de privat. delict. l. pupillum* 111. § *in hæredem, de reg. jur.* §. *non autem, inst. de perpet. & tempor. act.* cum latè adductis *sup. num. 6. & seqq.* La qual razon, y exposicion se colige de lo que mas largamente, en declaracion de la dicha ley, disputa, y advierte Barbos. *ibidem, ex num.* 84. *ad* 138. & Anton. Faber *in rationalibus ad eumdem text.* Pero * como en él enseña la glosa, & post 181
eam idem Anton. Fab. Gothof. & alii, si se probase que los herederos havian conseguido algo por causa del mal juzgado; lo qual puede acontecer facilmente, si el Juez recibió algun soborno por la sentencia; tunc certum est, earenus actionem in hæredem quoque competere; ut turpe, ac improbum lucrum ei extorqueatur, juxta *l. in hæredem* 5. *D. de calumn.* & alia quæ adduximus *sup. n.* 34. Y esta puede ser la primera limitacion de la dicha *l. Julianus.*

La segunda, y mas general * podemos 182
sacar de la disposicion del Derecho Canonico, el

el qual nunca atiende en estas, ni en otras materias á las subtilezas, y distinciones del Civil, ut optimè notavit Bald. *in cap. penult. de re jud.* DD. per text. ibi *in cap. dilecti, de judic.* Corn. *cons. 8. col. 3. vol. 1.* Felin. *in cap. 1. col. 16. circa fin. de constit. decis. Pedemont. 2. n. 2.* & Seraphin. *de privil. juram. privil. 63. num. 7. & privil. 74. num.* 87. y asi siempre que halla que está gravada la conciencia del difunto, dá accion contra sus herederos para que la descarguen, por lo menos en quanto baste para restaurar el daño que causó, ut supra etiam probatum reliquimus, *num.* 141. & in his terminis tractat Barbosa *ubi sup. num.* 138. *cum multis seqq.* Y havida consideracion á esto, bien podriamos decir, que en qualquier caso que por justa sentencia del Juez estuviese gravada su conciencia, especialmente si la dió con dolo, y malicia, deben sus herederos satisfacer al condenado de qualesquier bienes que huvieren heredado del Juez, aunque no les hayan pertenecido ningunos por razon del delito.

183 Quinimo * aun quando huviese juzgado por impericia, pues tambien en esto hay lata culpa, que se equipára al dolo *l. quod Nerva, D. depositi,* y queda el mismo Juez obligado á la satisfacion de la parte agraviada, ut *in d. princ. de oblig. quæ ex quasi delict.*

Porque el * que acepta estos cargos de- 184
be sentirse, y mostrarse siempre con suficiencia para entenderlos, y cumplir las obligaciones de ellos, como refiriendo otros Autores lo dice, y prueba Barbosa *ubi sup. num.* 41. & 61. Bobadill. *d. lib. 5. cap. 3. num. 26. & 27.* & Berartus *d. cap.* 17. *num.* 47. & 50.

185 Y en los * proprios terminos de la cuestion que vamos tratando, moviendose por este, y otros fundamentos, aunque algo mas flacos, lo resuelve novisimamente Manuel Mendez Cardoso Lusitano *en el responso* 5. que puso despues de su tratado *de jure accrescendi,* donde sin dificultad alguna concede esta accion contra los herederos del Juez, y la tiene absolutamente por rei persecutoria, por no haver entendido bien la fuerza de la dicha *l. Julianus,* ni visto lo que sobre ella escrive Pedro Barbosa.

Decimaquarta, de la pena de la infamia.

Aunque, como se ha visto, las penas corporales se extinguen con la muerte, y las pecuniarias no se pueden pedir á los herederos, si no es en los casos que se han referido. Res- 186
ta ahora de averiguar, * si en ellos se podrán seguir estas causas, aunque se hayan muerto los Jueces visitados, ó residenciados, por lo menos para que quede pura, y limpia su buena fama, si salieren absueltos, ó para que queden con la nota * en que se incurre por 187
semejantes delitos, si se declarare que los cometieron, juxta *l. infamem 7. D. de publ. judiciis: Infamem non ex omni crimine sententia facit, sed ex eo, quòd publicè judicii causam habet, &c.* junctis aliis quæ tradit Caldas Pereira *in d. l. unica, l. ex delict. defunct. 2. part. num.* 43. *& seqq.*

Bobadilla * *d. cap. 1. num.* 83. *pag.* 559. 188
dice, que quanto á la pena de la infamia, y que la memoria del difunto sea condenada por los dichos delitos que pasan á los herederos, tuvo Baldo que no havia lugar *in cons.* 420. *vol. 4. in antiq. & 297. in novis, vol. 5.* Pero no hallo que Baldo hable allí palabra de esto, y solo trata en general, si el crimen repetundarum pasa á los herederos, en que tampoco alega cosa de consideracion.

Valerio Maximo * *lib. 9. cap.* 12. refiere 189
que Ciceron, siendo Pretor, no quiso sentenciar á Cajo Licinio, acusado de los dichos delitos, aunque se havia él mismo ahogado, por no sentir la infamia de su condenacion.

Pero Plinio jun. *lib. 3. epist. 9. ad Cornel. Minutian.* escrive, que lo contrario se practicó en la causa de Cecilio Clasico, yá difunto, de la qual hice mencion *supr. numer.* 83.

Y aun en el caso que Valerio cuenta, advierte Pedro Erodio *lib. 9. rer. jud. tit. 3. c. 10. fol.* 355. que el mismo Ciceron, y Plutarco refieren lo contrario, y que con aprobacion de todos, condenó á Licinio, aunque havia muerto de su enfermedad, antes de la sentencia: *Seque eo damnato magnum fructum ex populi existimatione accepisse.*

Nuestra *ley* * 7. *tit.* 1. *part.* 7. despues de haver dicho que la muerte desface tambien á los yerros, como á los facedores de ellos, añade estas palabras: *Como quier que la fama finque.* Pero ni esta ley, ni sus glosadores declaran, si sobre la fama se ha de hacer juicio despues de la muerte, y yo pienso que lo que quiso decir, es, que aunque los hombres se libren de la pena corporal por la muerte, no por eso 190
dexen de obrar, y vivir bien, * pues siempre queda viva la fama, ó la infamia, juxta illud Plauti *in Persa.*

Hominum immortalis est infamia,
Etiam tunc vivit, cum esse credas mortuam.

& melius Ecclesiastici *cap.* 41. *Curam habe de bono nomine: hoc enim magis permanebit tibi quam mille thesauri pretiosi, & magni. Bonæ vitæ numerus dierum, bonum autem nomen permanebit in ævum.* Unde Casiod. *lib. 1. Epist. 1. Inclyti animi signum est, famæ diligere commodum, & lucra causarum negligere: nam qui affectat famæ commodum, pecuniæ negligit augmenta.* Et *lib. 5. Epist. 12. Pulchrum est commodum famæ fœda neglexisse lucra pecuniæ.* Et *lib. 8. Epist. 23. Hoc naturæ thesauris reponimus, quod famæ commodis applicamus.*

Pero de qualquier suerte que la dicha ley se

textos, porque verdaderamente no es necesaria, sino que indistinctè transit dicta pœna in hæredes judicis negligentis, propter rationem supra relatam, ut in terminis sentiunt Angel. Imol. & Alex. *in d. l. 4. §. fin.* & Pet. Barbos. qui eos refert, & sequitur *in d. l. si filius fam. de judiciis, num.* 102. & Bobadill. *in Polit. d. lib. 5. cap. 1. num.* 83. ibi: *Y lo que en daño de la República, aunque sea sin corruptela, ó torpeza hicieron, ó dexaron de hacer indebidamente, ó de lo que en daño de particulares, por precio, ó por respeto delinquieron.*

175 Et possunt * expendi alia, quæ de pœna talionis, & aliis, quas incurrunt judices negligentes, & dissimulantes crimina gravia, & quod præsumantur esse in dolo dixi *sup. num.* 106. & congerunt Corneus, *cons.* 116. *lib.* 1. Curtius junior *cons.* 19. *vol.* 1. Covarr. *2. var. cap. 9. num.* 1. Avilès *in cap. Prat. cap. 6. verb. A su costa, num.* 2. *& cap.* 25. *verb. Pase, num.* 1. Avendañ. *in diction. verb. Engaño,* Aflict. *in const. Siciliæ, lib. 2. rub.* 38. *de restit. minor. num.* 8. Didac. Perez *in l. 1. tit. 1. lib. 8. ordin. verb. Fuga, pesquisa.*

176 Unde * multo magis idem erit probandum quando los tales delitos fueron de comision: pues es cierto que estos siempre se tienen por mas graves, y se castigan mas severamente que los de omision, ut probat glossa singularis *in l. auxilium* 37. §. *in delictis, de minorib. in l. si mora 9. verb. Ne facto,* & *in l. si constante* 24. §. *si maritus, D. solut. matrim.* & late Tiraq. *de pœn. temp. causa* 54. *per totam,* Cagnol. *in l. contractus, num.* 67. *de reg. jur.* Osac. *decis. Pedem.* 157. *num.* 6. & Seraphin. omnino videndus *de privileg. juram. privil.* 31. *cum multis seqq.*

Decimatercia, de las demandas de mal juzgado.

177 En quanto * á las demandas del mal juzgado se pudiera decir mucho, por ser tan copiosa esta materia, y en que los mismos Jurisconsultos parece están encontrados, y unos dexan la condenacion á arbitrio, y estimacion del Juez, otros la precisan á toda la 178 estimacion, y daños del pleyto. De lo * qual, y de otras cuestiones que en ella se ofrecen, y de la diferencia que hay entre el Juez que juzga mal dolosamente, ó por impericia, y si se libra del mal juzgado por haverse apelado, ó no apelado de su sentencia, ó por no se haver proseguido la apelacion, ó por haverse confirmado por el Superior, y si hay mal juzgado en las causas que juzgan los Oydores en cuerpo de Audiencia, tratan los DD. per textum ibi: *in l. si judex, de var. & extraord. cognition. in l. 1. per totam, C. de pœn. judic. qui malè judic. in l. si filius familias, & seq. D. de judiciis,* ubi plenius, & magistralius cæteris Petr. Barbosa *in l. 4. §. fin. de damn. infecto,* ubi Roman. & ejus addition. *in princip. inst. de oblig. quæ ex quasi maleficio, & in l. 24. tit. 22. part. 3.* Bartol. *in q. 9. incip. judex per imperitiam,* Catald. *de syndic. in princ. q. 26. num.* 19. Paris de Puteo, *eod. tract. cap.* 3. & plures alii relati á Paz *in pract. 1. part. 1. tom. 1. temp. ex n.* 64. Avend. *resp.* 111. Avilès *in c. 1. Prat. verb. A las partes, n.* 19. Wurmserus *lib. 1. pract. observ. tit. 3. observ. 2.* Alv. Valasc. *consult. 26.* Grat. *reg.* 249. Bobadill. omnino videndus *in Polit. lib. 5. cap. 3. ex num. 26. usque ad num.* 118. Villalob. *commun. opin. lit. C, num.* 162. Menoq. *de arbitrar. lib. 1. q. 65. num. 2. & lib. 2. casu* 339. *& seqq.* & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitationis, cap.* 17.

Pero * viniendo á resolver el punto que 179
ahora nos toca, que es, si estas demandas se pueden poner á los herederos, aunque no se hayan tratado, ni contestado con el difunto: digo que el Jurisconsulto Juliano fue de parecer que si; pero otros le notaron, y reprehendieron, como lo refiere Ulpiano *in l. Julianus* 16. *D. de judiciis,* cujus verba sunt: *Julianus autem in hæredem judiciis, qui litem suam fecit, putat actionem competere, quæ sententia vera non est, & à multis notata est.* Y la razon en que Juliano se fundaba, era parecerle que esta accion in factum, que se dá contra el Juez que juzga mal, es rei persecutoria, cum per eam actor omnimodo veram litis æstimationem consequatur, juxta *d. l. si filiusfamilias* 15. *eod. tit.* Y por el consiguiente havia de pasar, y darse contra los herederos, como las demás de este genero, juxta *l. in honorariis* 35. cum aliis, quæ adduximus *sup. limit. 2. per totam.*

Pero * la nota de los demás Jurisconsul- 180
tos se fundó en que mas propriamente es accion penal, pues se dá principal, é inmediatamente en pena del maleficio, ó casi maleficio que se comete en el mal juzgado, y por eso fueron de opinion que se acababa con la vida del delincuente, como las demás acciones penales, fuera de las exceptuadas, ut *in l. 1. D. de privat. delict. l. pupillum* 111. § *in hæredem, de reg. jur.* §. *non autem, inst. de perpet. & tempor. act.* cum latè adductis *sup. num. 6. & seqq.* La qual razon, y exposicion se colige de lo que mas largamente, en declaracion de la dicha ley, disputa, y advierte Barbos. *ibidem, ex num.* 84. *ad* 138. & Anton. Faber *in rationalibus ad eumdem text.* Pero * como en él enseña la glosa, & post 181
eam idem Anton. Fab. Gothof. & alii, si se probase que los herederos havian conseguido algo por causa del mal juzgado; lo qual puede acontecer facilmente, si el Juez recibió algun soborno por la sentencia; tunc certum est, earenus actionem in hæredem quoque competere; ut turpe, ac improbum lucrum ei extorqueatur, juxta *l. in hæredem* 5. *D. de calumn.* & alia quæ adduximus *sup. n.* 34. Y esta puede ser la primera limitacion de la dicha *l. Julianus.*

La segunda, y mas general * podemos 182
sacar de la disposicion del Derecho Canonico, el

el qual nunca atiende en estas, ni en otras materias á las subtilezas, y distinciones del Civil, ut optimè notavit Bald. *in cap. penult. de re jud.* DD. per text. ibi *in cap. dilecti, de judic.* Corn. *cons. 8. col. 3. vol. 1.* Felin. *in cap. 1. col. 16. circa fin. de constit. decis. Pedemont. 2. n. 2.* & Seraphin. *de privil. juram. privil. 63. num. 7. & privil. 74. num.* 87. y asi siempre que halla que está gravada la conciencia del difunto, dá accion contra sus herederos para que la descarguen, por lo menos en quanto baste para restaurar el daño que causó, ut supra etiam probatum reliquimus, *num.* 141. & in his terminis tractat Barbosa *ubi sup. num.* 138. *cum multis seqq.* Y havida consideracion á esto, bien podriamos decir, que en qualquier caso que por justa sentencia del Juez estuviese gravada su conciencia, especialmente si la dió con dolo, y malicia, deben sus herederos satisfacer al condenado de qualesquier bienes que huvieren heredado del Juez, aunque no les hayan pertenecido ningunos por razon del delito.

183 Quinimo * aun quando huviese juzgado por impericia, pues tambien en esto hay lata culpa, que se equipára al dolo *l. quod Nerva, D. depositi,* y queda el mismo Juez obligado á la satisfacion de la parte agraviada, ut *in d. princ. de oblig. quæ ex quasi delict.*

Porque el * que acepta estos cargos de- 184
be sentirse, y mostrarse siempre con suficiencia para entenderlos, y cumplir las obligaciones de ellos, como refiriendo otros Autores lo dice, y prueba Barbosa *ubi sup. num.* 41. & 61. Bobadill. *d. lib. 5. cap. 3. num. 26. & 27.* & Berartus *d. cap.* 17. *num.* 47. & 50.

185 Y en los * proprios terminos de la cuestion que vamos tratando, moviendose por este, y otros fundamentos, aunque algo mas flacos, lo resuelve novisimamente Manuel Mendez Cardoso Lusitano *en el responso* 5. que puso despues de su tratado *de jure accrescendi,* donde sin dificultad alguna concede esta accion contra los herederos del Juez, y la tiene absolutamente por rei persecutoria, por no haver entendido bien la fuerza de la dicha *l. Julianus,* ni visto lo que sobre ella escrive Pedro Barbosa.

Decimaquarta, de la pena de la infamia.

Aunque, como se ha visto, las penas corporales se extinguen con la muerte, y las pecuniarias no se pueden pedir á los herederos, si no es en los casos que se han referido. Res- 186
ta ahora de averiguar, * si en ellos se podrán seguir estas causas, aunque se hayan muerto los Jueces visitados, ó residenciados, por lo menos para que quede pura, y limpia su buena fama, si salieren absueltos, ó para que queden con la nota * en que se incurre por 187
semejantes delitos, si se declarare que los cometieron, juxta *l. infamem 7. D. de publ. judiciis: Infamem non ex omni crimine sententia facit, sed ex eo, quòd publicè judicii causam habet, &c.* junctis aliis quæ tradit Caldas Pereira *in d. l. unica, l. ex delict. defunct. 2. part. num.* 43. *& seqq.*

Bobadilla * *d. cap. 1. num.* 83. *pag.* 559. 188
dice, que quanto á la pena de la infamia, y que la memoria del difunto sea condenada por los dichos delitos que pasan á los herederos, tuvo Baldo que no havia lugar *in cons.* 420. *vol. 4. in antiq. & 297. in novis, vol. 5.* Pero no hallo que Baldo hable allí palabra de esto, y solo trata en general, si el crimen repetundarum pasa á los herederos, en que tampoco alega cosa de consideracion.

Valerio Maximo * *lib. 9. cap.* 12. refiere 189
que Ciceron, siendo Pretor, no quiso sentenciar á Cajo Licinio, acusado de los dichos delitos, aunque se havia él mismo ahogado, por no sentir la infamia de su condenacion.

Pero Plinio jun. *lib. 3. epist. 9. ad Cornel. Minutian.* escrive, que lo contrario se practicó en la causa de Cecilio Clasico, yá difunto, de la qual hice mencion *supr. numer.* 83.

Y aun en el caso que Valerio cuenta, advierte Pedro Erodio *lib. 9. rer. jud. tit. 3. c. 10. fol.* 355. que el mismo Ciceron, y Plutarco refieren lo contrario, y que con aprobacion de todos, condenó á Licinio, aunque havia muerto de su enfermedad, antes de la sentencia: *Seque eo damnato magnum fructum ex populi existimatione accepisse.*

Nuestra *ley* * 7. *tit.* 1. *part.* 7. despues de haver dicho que la muerte desface tambien á los yerros, como á los facedores de ellos, añade estas palabras: *Como quier que la fama finque.* Pero ni esta ley, ni sus glosadores declaran, si sobre la fama se ha de hacer juicio despues de la muerte, y yo pienso que lo que quiso decir, es, que aunque los hombres se libren de la pena corporal por la muerte, no por eso 190
dexen de obrar, y vivir bien, * pues siempre queda viva la fama, ó la infamia, juxta illud Plauti *in Persa.*

Hominum immortalis est infamia,
Etiam tunc vivit, cum esse credas mortuam.

& melius Ecclesiastici *cap.* 41. *Curam habe de bono nomine: hoc enim magis permanebit tibi quam mille thesauri pretiosi, & magni. Bonæ vitæ numerus dierum, bonum autem nomen permanebit in ævum.* Unde Casiod. *lib. 1. Epist. 1. Inclyti animi signum est, famæ diligere commodum, & lucra causarum negligere: nam qui affectat famæ commodum, pecuniæ negligit augmenta.* Et *lib. 5. Epist. 12. Pulchrum est commodum famæ fœda neglexisse lucra pecuniæ.* Et *lib. 8. Epist. 23. Hoc naturæ thesauris reponimus, quod famæ commodis applicamus.*

Pero de qualquier suerte que la dicha ley se

se haya de entender, lo que Yo tengo por
192 cierto es, * que de parte del Fisco, sino es en casos de heregía, ó lesa Magestad, no se puede, ni suele proceder contra la fama, y memoria del difunto, ut subjungitur *in eadem lege, & in l. ex judiciorum, D. de accusat. l. fin. D. ad leg. Jul Majest. §. 2. instit. de pub. jud.* ubi DD. cum latè traditis à Farinacio *d. q. 10. limit. 1. num. 38.* Andr. Gail. *lib. 1. de pace pub. cap. 20. num. 7. & seqq.* Y entonces, como ellos dicen, y Gregor. Lop. *in eadem l. 7. verb. De traicion*, offerendus est libellus hæredi volenti purgare, & defendere memoriam defuncti, secundum Alber. *in d. l. fin.* y no durará la facultad de intentar este juicio, sino es por tiempo de cinco años, como lo dixo la glos. *in l. Manichæos, C. de hæretic.* Angel. Aretin. *in tract. de malef. verb. Che ai tradito la patria, col. 4.*

193 De parte * de los herederos del visitado, ó residenciado, hay duda si podrán salir á la causa, y pedir que se tome, ó prosiga su visita, ó residencia, y que se conozca de los delitos de que huviere sido calumniado, para purgar y salvar su memoria, y presumpcion, y que sea absuelto de ellos, si constáre no tener culpa.

Saliceto dixo, que no pueden *in l. 1. C. si reus, vel accusat. mort. fuer. col. 1.* porque pues no se le permite al Fisco, ó al acusador, no ha de claudicar el juicio; pero la contraria opinion es mas cierta, y recibida, ut constat ex Bartolo, & ejus addition. *in d. l. ex judiciorum*, Bald. *in l. unica, col. 2. C. ne ex delict. defunct.* Augustin. Aconitan. *in addit. ad Angel. de malef. verb. Qui dictus judex, num. 47.* Anton. Gomez 3. *tom. var. cap. 1. num. 83.* donde dice, que no es nuevo, que la absolucion, y defensa sea mas favorecida. Idem probat, & sequitur Menchac. *lib. 3. controvers. illust. cap. 96. num. 15. in fine*, Peregrin. *de jure fisci, lib. 4. tit. 5. num. 35.* Farin. *d. q. 10. num. 74.* Cyrillus *in Summa crimin. rub. 28.*
194 *§. 2.* donde * añade: *Quod etiam extranei non hæredes admitti debent ad purgandam memoriam defuncti*; arg. *cap. pen. 24. q. 2.* & Petrus Caball. qui alios adducit *resolut. crim. cent. 3. cap. 298. num. 30.* & latius *cen. 2. cap. 137. num. 9. & 10.*

Todos los quales tienen por texto capital
195 para esto, * y dicen que no se halla otro en el derecho, la *l. filio pen. §. Seja, D. de adimendis legat.* donde un antenado havia acusado á Seja su madrastra de que havia muerto á su marido, padre del antenado, y dá á entender el J.C. que aunque murió Seja antes de la sentencia, se siguió, y determinó despues la causa, en que fue dada por libre, siguiendola, segun parece, los herederos de Seja, asi por volver por su inocencia, como porque se le quitase al antenado, como á indigno, un legado que ella havia dexado en su testamento: *Seja testamento suo legavit auri pondo quinque. Titius accusavit eam quod patrem suum mandasset interficiendum, Seja post institutam accusationem codicillos confecit, nec ademit Titio privigno legatum: & ante finem accusationis decessit. Acta causa, pronuntiatum est, patrem Titii scelere Seja non interceptum: quæro cum codicillis legatum, quod testamento Titio dederat, non ademerit, an ab hæredibus Sejæ Titio debeatur? Respondi secundum ea, quæ proponerentur, non deberi.*

Sin hacer mencion de este texto, ni referir Autor alguno de los citados, * dice Georg. 196
Cabedo 1. *part. decis. Lusitan. decis. 197.* que una Matrona pareció ante el Rey de Portugal, y le pidió premios, y mercedes por los servicios que le havia hecho su marido difunto en diferentes cargos, y oficios que havia tenido. Y que el Rey decretó que presentase testimonio de como havia salido de las residencias de ellos, con lo qual la viuda acudió al Senado á pedir que se viesen, y determinasen; y aunque se dudó mucho, por ser yá muerto, tandem se decidió, que pedia justicia, y determinadas conforme á ella, se le dió el testimonio que pretendia.

Decimaquinta, de los fiadores de los residenciados, y si la obligacion de estas fianzas pasa á sus herederos.

Con lo que se ha resuelto, parece quedan prevenidos todos los casos que tocan á los herederos de los visitados, ó residenciados; pero porque los mas Jueces, y Ministros temporales * dán fianzas al tiempo que entran á ser- 197
vir sus oficios, especialmente si son de administracion de hacienda Real, y aun á los que tienen plazas de asiento, les suelen compeler á que se arraiguen, ó afianzen, quando se trata de visitarlos, ó residenciarlos. Conviene que averiguemos, quid dicendum, vel faciendum sit, si los fiadores que dieron para los dichos casos, huviesen muerto antes de tratarse de ellos, ó de pronunciarse sentencia condemnatoria? y si los herederos de los dichos fiadores podrán ser convencidos, ó quedarán libres con la muerte de ellos?

Y hallo que esta cuestion la tocó * la glo- 198
sa, hablando generalmante en los herederos de los fiadores de algun delito, ó de otras acciones, ó obligaciones que no pasan á los herederos, *in §. fidejussor. el 1. verb. Relinquit, inst. de fidejus.* y despues de ella Joan. Fabr. Angel. Plat. y otros Doctores. *ibid.* que la llaman singular, y notable, & Sebastian. Medicis *in tract. mors omnia solvit, 2. part. conclus. 43. num. 124.* Menchaca *lib. 3. controv. illust. cap. 96. num. 23.* & Cald. Pereyra *in l. unic. C. ex delict. defunct. 4. p. n. 17.* Y parece que resuelven, que supuesto que estos fiadores tenentur ratione delicti per alium commissi, no han de quedar obligados sus herederos en muriendose ellos, como no lo suelen quedar los del reo principal, juxta supra relata, argum. text. *in l. si cum, §. qui injuriarum, D. si*

si quis tantion. & aliorum jurium vulgarium, quæ docent, quód subrogatus sapit naturam ejus, in cujus locum subrogatur. Et in eadem sententia esse videtur Bosius *tit. de carcer. fide. commit. num. 64.* Tiber. Decian. *cons. 72. num. 7. lib. 2.* Mantica *de ambig. convent. 2. p. lib. 16. tit. 20. num. 5.* & plures alii relati á Farinacio *in praxi crim. tit. de carcerib. q. 34. num. 12.* & Pyrrho Mauro *in tract. de fidejussor. cap. 17.*

Pero * Yo he dudado siempre mucho de
199 la verdad de esta doctrina, y aun la propria glosa no se afirma en ella, pues habla sub verbo *Putò*, y Menchaca relinquit cogitandum, porque aunque estas fianzas se hagan por delincuentes, la verdad es, que los que las hacen, no se obligan ex delicto, sino ex con-
200 tractu: y en tales casos, * llano es, que ahora se diga, ahora no en la escritura, siempre quedan obligados los herederos, y la muerte del fiador no extingue, ni altera la obligacion, ut *in eod. §. fidejus. & in l. 1. §. fidejus. D. eod. l. ex contract. D. deoblig. & action. l. 2. §. ex his, D. de verb. oblig.* cum aliis, quæ congerit Marsil. *sing. 159.* Roland. *cons. 58. num. 1. & seqq. vol. 1.* Decian. *ubi sup. num. 2.* Pyrrhus *num. 1. & seqq.* & Anton. Hering. *in eod. tract. de fidejussor. cap. 20. §. 10. ex num. 21.*

Fuera * de que si vive el delincuente por
201 quien fiaron, y asi está en pie la causa de la fianza, qué razon hay para que cese por haverse muerto el fiador? como muy bien lo advirtió Joan. de Imola *in l. potest accipi, D. de fidejussor.* diciendo, que caso que pudiera proceder, y practicarse la doctrina de aquella glosa, havia de ser, *quando fidejussor, mortuo jam reo principali, decessit*: Porque entonces, como se librarian sus herederos, en los casos que las penas pecuniarias de los delitos no pasan á ellos, tambien se librarian los del fiador, *ex reg. cum principalis, de regul. jur. & cap. accessorium eod. tit. lib. 6. Nonsic quando reo adhuc vivo mortem obiit fidejussor, quia tunc ejus hæres tenebitur.*

Esta advertencia de Imola sigue, y llama notable Caldas Pereyra *d. num. 17. in fine*, y
202 es certisima en derecho, * porque los fiadores, sive intervenerint pro contratu, sive pro delicto, siempre dexan igualmente obligados á sus herederos, *l. si servum 91. §. nunc videamus, D. de verb. oblig. l. 3. §. 1. l. 4. l. si à colono 58. §. 1. D. de fidejuss. l. fidejussoris 24. C. eod. l. 8. C. mandati*, cum aliis traditis ab Heringio *ubi sup. n. 23. & 24.*

Qui *num. 29.* hoc planissimum esse con-
203 cludit, * quando hæredes fidejussoris, non pro ipso maleficio, sed pro pœna conveniuntur, quam pro eo fidejussor spopondit, & ad id allegat Fabr. Angel. Misyng. Uvesemb. Aldobrand. & alios *in d. §. fidejussor.* eumd. Angel. *in tract. de maleficiis, verb. Pro quo Antonius fidejussit*, Brun. *in tract. de interit. conclus. 10. num. 63.* Hipol. de Marsil. *in rub. de fidejuss. num. 160. & sing. 159.* Medic. *ubi supr. n. 125.* Bertazol. *de clausl. claus. 39. glos. 6.* & Roland. à Valle *d. cons. 58. num. 5. cum seqq. vol. 1.* Et tandem *num. 30.* concludit, quod hæc conclusio adeo vera est, ut etiam in casu *l. sancimus, C. de fidej. & mandator.* fidejussor hæredem suum obligatum relinquat, ut probatur *in ead. l. in final. verbis.* Y de esta misma opinion viene á ser Farinacio *d. q. 34. num. 12.* Pyrrhus Maurus *d. cap. 17. num. 3. & 4.* y Tiberio Deciano, y Mantica *ubi sup.* y otros que ellos refieren; de suerte, que quando se huviese de sustentar la opinion de la golsa *in d. §. fidejussor*, ha de ser quando se hallare, que la fianza estrechamente se hizo por maleficio, & delicto, pero no quando se pasó adelante, obligandose tambien á las penas, y sentencias que por él pusieren, ut advertunt Aretin. & Ocerius *ibidem*, & plures alii ex supra citatis.

Decimasexta, del tiempo en que se deben intentar estas acciones, en los casos que pasan á los herederos.

En los casos * de residencia, que como 204
havemos dicho, pasan á los herederos, es necesario advertir, que si contra ellos, ó contra el difunto se pregonó residencia, y la hicieron, y estuvieron á ella por los treinta dias de la ley, y no se les pidió, ó probó cosa alguna en razon de los dichos delitos, no podrá despues regularmente ningun particular, ni tampoco el Fisco tener recurso para sindicarlos, ó convenirlos de nuevo, como no lo pudieran hacer contra el mismo difunto.

Porque este * es termino legal, y su trans- 205
curso causa prescripcion de ellos, salvo si no se alegáre, y probáre estár la residencia tan mal tomada, y con tantas negligencias, y colusiones, que obligue á volverse á tratar de ella, juxta decisionem *text. in l. 41. tit. 4. lib. 2. Recopilationis.*

Y asi lo advirtió en nuestros proprios terminos Avendaño. *d. respons. 3. num. 3. vers. Quinta conclusio*, ubi allegat Angel. & Puteum, idem tenentes, & sequitur Bobadilla *d. lib. 5. cap. 1. num. 83.* & novissimè Gabriel Berartùs *in speculo viritat. cap. 3. num. 22.* & generaliter loquentes, de præscriptione, quæ resultat ex lapsu termini ad residentiam præfixi, plures alii quos refert, & sequitur Jul. Clar. *recep. sent. §. fin. q. 51. num. 6.* Jacob. Cancer. *variar. resolut. cap. 12. num. 42.* Cavalcan. *de brachio Regio, 5. part. num. 10. & 11.* Mastrill. *de Magistr. lib. 6. cap. 6. num. 3. cum seqq.* Anton. Gomez *d. tom. 3. de delict. cap. 1. num. 23. in fine*, Paz *in praxi, 8. part. primi tom. num. 11.* ubi refert Avilesium, & Did. Perez idem tenentes, Bobadilla *d. lib. 5. c. 1. num. 174. & cap. 2. num. 24.* Curia Filip. *4. p. §. 3* & latissimè, & elegantissimè Lancellot. Gallia omninò videndus *cons. 28. num. 14. & seqq.*

Pero * si diesemos caso en que no se hu- 206
viese tomado la dicha residencia, ó visita, sino que se tratase de tomarla despues de la muerte del reo, tunc videtur dicendum, que siendo tan graves, y públicos estos juicios, y delitos que pasan á los herederos, se podria

tratar de ellos por via de demanda, ó residencia, ó de inquisicion, y visita, hasta que hu-
207 viesen pasado veinte años. Hoc * enim tempore, & non antea, prædicta crimina præscribuntur, imò, & quoad actiones civiles, quæ ex illis descendunt, triginta annis durant, ut tenent communiter DD. per text. ibi *in l. querela, C. ad leg. Corneliam de falsis, l. 2. & 3. D. de requirend. reis*, & latè pluribus relatis tradunt Boer. *quæst.* 26. Bosius *in praxi, cap.* 41. *quomodo procedatur per act. in delict. num.* 17. Jul. Clar. *recep. sent. §. fin. quæst.* 51. *in princip.* Andr. Gail. *de pace publ. lib.* 1. *capit.* 20. *num.* 31. *& seqq.* Farin. *d. quæst.* 10. *regul.* 1. & Ego *in tract. de crimin. parricid. lib.* 2. *cap.* 20.

Sed prædicta jura, & Auctores hablan, y se han de entender generalmente, y quando se trata de pedir al mismo reo que cometió el
208 delito, y en su vida. At verò * en los casos, in quibus reus post mortem damnandus est, & bona ejus Fisco vindicanda, debe el Fisco intentar sus derechos dentro de cinco años, y hacer la probanza que le convenga, para conseguir las penas pecuniarias, ó bienes confiscados, y los herederos pueden defenderse, y alegar lo que les conviniere para mostrar, y defender la inocencia del difunto, y en el entretanto se suspende la exaccion de las dichas penas, ó la confiscacion de los dichos bienes, ut probat text. expressus *in l. res quæ in princip. D. de jur. Fisc. l. fin. C. eod. & l.* 2. *C. de vectigal.* que hablando en comisos dice: *Quòd commissum ante quinquennium factum vindicari non potest, &c.* & tradit Odofred. *in l. eorum, C. de jur. Fisci.* Alioqui præscriptione quinquennii Fiscus excluditur, & rei defuncti hæres molestari amplius nequibit, *l.* 2. ubi Bartul. *C. de apostat.* glos. & Sallcet. *in l. Manichæos, C. de hæret.* Roman. *singul.* 432. Cæpola *consil.* 17. *num.* 7. ubi loquitur de crimine læsæ Majestat. Gigas *in eod. tractat. q.* 23. *num.* 1. *& q.* 27. *in* 2. *part.* & plurimi alii, quos refert, & sequitur Anton. Gomez. *d.* 3. *tom. de delict. cap.* 1. *num.* 81. Dom. Covarrub. *in* 4. *part.* 2. *cap.* 6. §. 8. *num.* 16. ubi ampliat hoc verum esse, aunque los herederos hayan tenido noticia de los delitos que cometió el difunto, y penas en que por ellos havia incurrido, Peregr. *d. lib.* 4. *de jure Fisci, tit.* 5. *numer.* 33. Tiber. Decian. *libr.* 5. *crimin. cap.* 57. *num.* 12. *& lib.* 7. *cap.* 48. *num.* 5. & Farinac. *d. q.* 10. *n.* 81.

602 Rursus * en lo que tocáre á cohechos, y baraterias, y otros delitos de Jueces, y Corregidores que inciden en estos, de quibus *suprà num.* 74. *& seqq.* no parece que se puede proceder contra el difunto, ni contra sus bienes, y herederos por lo tocante al interés, ni por la pena de ellos, en pasando un año despues de su muerte, ó de la aceptacion de la herencia, sino es que en vida quedasen yá contestados, ó sentenciados estos juicios, ut probat text. *in l.* 2. *D. ad l. Jul. repetund.* ibi: *Datur ex hac lege, & in hæredes actio, & intra annum duntaxat à morte ejus qui arguebatur.* Et per eam ita tenent glossa, & reliqui DD. communiter *ibidem, & in l.* 2. *C. eod.* dicentes, hoc ea ratione procedere, ut in uno gravatus hæres, in alio relevetur. Idem probari potest ex text. *in l. unusquisque* 5. *C. eod. tit.* ibi: *Intra anni spatium quidquid dederit repetiturus occurrat: si verò ex tempore depositæ administrationis præstituti temporis curriculà transfluxerint, nulla vox advocationis emergat*, & sequitur Avendañ. *d. resp.* 3. *num.* 3. *in concius.* 3. *&* 4. ubi inquit: *Quòd post annum, nec potest procedi, nec accusator audiri*, Bobadill. *d. cap.* 1. *num.* 83. Caldas Pereyra *d. l. unic. C. ex delict. defuncti.* 4. *part. num.* 32. *&* 5. *part. num.* 26. & sentit Gregor. Lop. *in l.* 8. *tit.* 1. *part.* 7. *verb. Despues.*

Aunque no hallo * ley del Reyno que 210
apruebe esta limitacion, porque la *l.* 23. *tit.* 7. *lib.* 3. *Recop.* solo dispone, que el Juez sepueda ausentar sin pena, si pasado el año no le vinieren á tomar residencia. Y parece, que quando por la autoridad de las del derecho comun convengamos en que se prescribe este delito por un año, se debia entender por lo tocante á la pena de él: porque el lapso, y transcurso de tan breve tiempo, no ha de estorvar la satisfaccion, y restitucion de lo mal llevado que los Jueces difuntos debieren, y que los herederos secundum regulas Juris Canonici, tienen obligacion de pagar, para descargar su conciencia, saltem in quantum ad eos pervenerit ex bonis defuncti, juxta ea quæ dixi *supr. num.* 142.

Fuera de que si solo se trata de la dicha restitucion, ó satisfaccion, venimos tambien á estár, etiam de jure civili, en la que queda notado *num.* 28. *& seqq.* de las acciones rei persecutorias, y esas son perpetuas, como elegantemente lo dixo el Jurisconsulr. *in l. Sabinus* 30. *D. de dolo*, dando por razon, que en estos casos *calculi ratione potiùs quàm maleficii heredes conveniuntur*: que es como si dixera, que no se les pide pena, sino cuenta, y que han de ser obligados á darla con pago, y restitucion de todo lo que les huviere tocado de los cohechos, y torpes ganancias del difunto, como muy bien lo interpr.tó la glosa alli, y Cujacio, y Gorofr. *en sus notas*, & Caldas Pereyra *in d. l. unica*, 4. *part. num.* 25. Y este es uno de los entendimientos, y limitaciones que dá la glosa á la *d. leg.* 2. *d. ad l. Jul. repet.* á la qual siguen alli Bart. y otros Doctores comunmente.

Decimaseptima, del modo que se ha de tener en seguir estas causas contra los herederos, y fiadores, y en pronunciar las sentencias de ellas.

Ultimamente, * porque quede tocado, y 211
resuelto todo lo que se puede dudar, y ofrecer en esta materia, conviene discurrir sobre el modo que se ha de tener en seguir, y sustanciar estas causas con los herederos de los visitados, ó residenciados.

Et quidem, si en vida de ellos se comenzaron,

212 ron, y contestaron, es cosa llana, * que la instancia pasa á los dichos herederos activè & passivè, *l. hæres absens* 19. *l. si petitor* 31. *l. si is qui Roma* 34. *D. de judiciis*, & ex latè traditis á Barbosa, *in eisdem juribus, & in l. si constante, §. fin. D. sol. matrim.* Carroc. *decis.* 44. & in nostris terminis Joann. Sichard. *num.* 20. Caldas Pereyr. *num.* 25. *in* 4. *p. & numer.* 5. *in d. l. unic. C. ex delict. defunct.* Greg. Lopez *in l.* 25. *tit.* 1. *p.* 7. ubi inquiunt, quòd eadem instantia veteri, non nova est agendum, & ex ea possunt condemnari hæredes, y la han de tomar en el estado en que la hallan, juxta ea quæ in simili tradit D. Præses Covarrub. *in pract. cap.* 13. *&* 14. Joseph. Ludovic. *decis. Perusiana* 26. *per totam*, Gail. *lib.* 1. *observ.* 69. *&* 70. Maranta 5. *part. pag.* 224. *n.* 12. & Paz *in praxi* 1. *tom. fol.* 112.

213 Y si en esta instancia * dexó Procurador nombrado, y aceptado al difunto, con el qual yá se havian hecho autos, pues con esto quedó señor de ella, *l. ab executore* 4. *§. ultim. D. de appellationibus, l. procuratoribus* 22. *cum seqq. C. de procurat.* se podrá continuar con el mismo, y dár, y pronunciar contra él la sentencia, sin que haya necesidad de citar á los herederos, y todo esto les perjudicará, como si con ellos se hiciera, ut optimè observat, & probat. And. Gail. *lib.* 1. *pract. observat. cap.* 109. *num.* 7. Vincent. de Franchis 245. Surd. *consil.* 99. *ex num.* 72. *& decis.* 89. *num.* 17. & ideò glos. *in l. si procurator la* 2. *D. de except.* inquit, quod lite contestata dominus, & procurator censentur eadem persona, quam sequitur, & pluribus ornat Jas. *in d. l. procuratoribus.*

Pero si la causa * no tenia Procurador, y
214 el residenciado murió antes de la conclusion de ella, deben ser citados sus herederos de oficio del Juez, ó de pedimento de parte (si la huviere) para que la sigan. Mas estando concluса, bien la podria sentenciar sin citarlos, si no tuviese noticia cierta, y judicial de la muerte del reo. Pero si judicialmente le constó de ella, los ha de mandar citar. Imò, quòd plus est, si viniese á tener la dicha noticia judicial, aun despues de haver dado, y pronunciado la sentencia difinitiva, ha de proveer otra interlocutoria, para transferir la causa á los herederos, y mandar que se les notifique el estado, y sentencia de ella, para que les pare perjuicio, y se pueda executar contra ellos, porque yá contra el difunto quedó ineficáz, ut probat J. Cain *l.* 2. *D. quæ sententiæ sine appellat. rescind. l. si eum hominem* 33. *D. de fidejus.* ibi: *Dicendum est judicium in eum transferri*, ubi Paul. Castrens. idem Castrens. *in l. in summa, D. de re judicat.* Bartul. *in l. postulante* 44. *D. ad Trebel.* Abbas, & Decius *in cap. quia, de judiciis*, donde añaden: *Quòd licet instantia transeat in dictos hæredes, judex tamen mortuo reo procedere amplius illis non citatis, non potest, & eorum personas legitimare debet*, & post plures alios, quos referunt, idem elegantèr tractant, & resolvunt Ant. Gam. *decis.* 324. Mastrill. *decis.* 137. *à n.* 13. Misyng. *cent.* 1. *obs.* 85. Gail. *d. cap.* 109. *ex num.* 4. ubi Greveus *in addit. consider.* 2. Rurger. Ruland. *in tract. de commission. lib.* 2. *cap.* 5. *n.* 6. Cabedus *decis.* 197. *n.* 6. *p.* 1. Caldas Pereyra *d. l. unic.* 4. *p. n.* 24. & Alvar. Valascus, licèt neminem referat, *consult.* 38.

At verò, * si estuviesemos en caso que 215
contra el difunto no se huviese comenzado el juicio, ni demanda alguna; pero se pretendiese comenzar contra sus bienes, herederos, ó fiadores por parte del Fisco, ó de otros interesados, por decir que cometió delitos, que no se acaban con la muerte, y pasan contra ellos, tunc dubium non est, quod absque aliqua distinctione hæredes, vel fidejussores citandi sunt, ut cum illis causa ex integro agatur, & defuncti innocentiam ostendere, & memoriam, & bona defendere possint, lo qual se ha de guardar aun quando se tratase de delito de heregía, ó lesa Magestad, ut post plures, quos refert, concludit Mandell. Albens. *cons.* Farin. *d. quæst.* 10. *num.* 83. Cald. *in d. l. unic.* 5. *part. num.* 5. Peregr. *d. tit.* 4. *num.* 35. latissimè Petr. Caball. *resol. crimin. lib.* 3. *cas.* 398. *num.* 29. *& seqq.* Osasc. *decis.* 148. *in princip. & decis.* 106. *num.* 3. Menoch. *d. cap.* 96. *num.* 11. Cardin. Tusch. *lit. M, conclus.* 376. *num.* 32. & Cabedo *d. decis.* 197. *n.* 6.

Ubi benè subjungit, * que si un reo de- 216
xase muchos herederos ex testamento, y con partes señaladas, bastaría citar á uno de ellos, si en su parte huviese cantidad suficiente para pagar la condenacion: pero si fuesen herederos ab intestato, y estuviesen poseyendo pro indiviso, seria necesario citarlos á todos, ó aguardar á que se hiciese la division.

Si autem * no se supiese donde están los 217
herederos, ó estuviesen en partes muy remotas, como en las Indias, y la causa se huviese de hacer en España: ó en España si se huviese de hacer en las Indias. En tal caso bastaria nombrar defensor á los bienes, y con él se podria hacer la causa, juxta ea quæ in simili tradit Bartol. *in l. muto, §. fin. D. de tut. l. qui liberis, §. hæc verba, D. de vulg. & in l. ignorare, C. de rest. milit. in final. verb.* & tradit Cabed. *ubi sup. num.* 8. *&* 9. donde dice, que asi se determinó por el Senado de Portugal en la causa de uno que estaba en la India, & prosequitur Gregor. Lop. *in l.* 10. *tit.* 5. *part.* 5. *glos. penult.* Joan. Gatc. *de expens. cap.* 20. *ex num.* 3. *ad* 7. & Mascard. *de probat. quæst.* 6. *&* 8. Y á este tal * defensor en los casos refe- 218
ridos, no se debe conceder termino para consultar á los dichos herederos, porque si eso se permitiese, no se havria conseguido nada en nombrarle, ni se abreviaria el pleyto, que es lo que se desea, ut optimè, & magistraliter consideravit Speculat. *in tit. de dilat.* §. *videndum, num.* 17. Abb. *in cap. expositum, num.* 1. *eod. tit.* & Aceved. *in l.* 3. *tit.* 8. *lib.* 4. *Recop. num.* 24. Ni tampoco * le corte obligacion de 219
buscar, ni alegar defensas afectadas, dilatorias, ó calumniosas, como lo dixo Bart. per text. ibi *in l. pen. & ult. D. de procurat.* sino las que supiere, y pudiere á ley de hombre de bien, que asi entiendo yo las palabras de los Jurisconsultos in eisdem juribus: *Omnis qui defenditur, boni viri arbitratu defendendus est. Et*

ideò non potest videri boni viri arbitratu litem defendere is, qui actorem frustrando efficiat, ne ad exitum controversia deducatur. Porque los que hacen lo contrario no son defensores, como dice Anton. Morn. *in not. ibid.* sino: *Vitiligatores, intricones, vaframenta fori, vel ut melius Aristoph. in nebul.* [illegible] *quod forè idiotismo nostro diceremus Pilliers du Palais, trampas de Palacio, quo verbo omnes denique comprehenduntur, qui sub telas litium qualibet convolvunt, implicant, & agglomerant.*

220 El modo, * y forma de pronunciar la sentencia en estos casos, ha de ser, no condenando al difunto, ni á su memoria en pena alguna, porque eso solo se practica en los delitos de heregia, ó lesa Magestad, sino declarando haver incurrido por tal cargo en tal pena puesta por tal ley, estatuto, ó ordenanza, y que sus bienes, y herederos están obligados á pagarla, y pronunciar, y mandar que asi se haga: la qual práctica, despues de otros Autores que refiere, pone Mandello Albens. *consil. 90. num. 5. vers. Puto tamen*, Foller. *in practica crimin. 6. part. princ. num. 12.* Caball. *d. resol. 298. num. 37.* y otros muchos que refiere Peregr. *de jure fisci, lib. 4. tit. 5. n. 34.* & Farinac. *1. tom. crimin. q. 10. n. 83.*

221 Pero * porque aqui se puede, y suele ofrecer una duda de que fui consultado por un grave Consejero que llevaba á su cargo una muy importante visita, la quiero tambien dexar ultimamente tocada, y resuelta: Y es, supuesto que en los juicios de visitas de Audiencias, y otros Tribunales, y Ministros Superiores, no se dá copia de los testigos, ni de sus deposiciones á los visitados, ex stylo, & rationibus de quibus per Redinum *de majestat. Princ. verb. Sed etiam per legitimos tramites, num. 147. cum seqq.* Raudens. *cons. 36. per tot. 1. part.* & Bobadill. *in Polit. lib. 5. cap. 1. num. 129.* Si se havrá de dár á los herederos en los cargos, y cosas en que se puede proceder contra ellos. Y parece que si, pues cesa la razon de la dicha especialidad, que como dicen los Autores citados, se funda en la mano, y poder de los Ministros Superiores, y que nadie por ese respeto se atreveria á declarar contra ellos, ni á cobrarlos por enemigos si entendiese que se havia de saber su deposicion. Unde cesante ratione legis, debet cessare ejus dispositio, *l. adigere, §. quamvis, de jure Pa-*
222 *tronat. cum vulgat.* Y nos havemos * de volver á lo que comunmente dispone el derecho, nempè, ut testium copia edenda sit in omnibus causis, & etiam in processu syndicationis ordinariæ, y en los de capitulos, *cap. qualiter, & quando 2. cap. olim, ubi glos. de accusat. l. 11. tit. 17. part. 3. l. 113. tit. 18. ad part.* ubi Greg. *verb. Testigos*, cum aliis traditis ab Amædeo *de syndicat. verb. Coram nobis, n. 220.* & Avilés *in cap. 4. Prætor. verb. Pesquisa, n. 9.*
223 & 10. Maximè * cum omnis recessus á jure communi sit odiosus, & restringendus, & de facili ad ordinarias regulas reducendus, *ut in cap. 1. de rescript. in 6. l. jus singulare, t. quod verò contra, D. de legib. cap. 1. & 2. de jure patron.* cum aliis, quæ latè adducit Tiraq. *de retract. in præfat. num. 62.* Sylva nuptial. *lib. 6.* quomodo sit judicandum, *num. 26.* & Dom. Reg. Valenz. *cons. 18. ex num. 54.*

Pero sin embargo de esto soy de opinion, que no se ha de hacer con los herederos mas que lo que se hiciera con el difunto á quien representan, porque * la calidad de este jui- 224
cio no se ha de mudar por el respeto de sus personas, ut aliás in obligatione dixit Jurisconsult. *in l. 2. §. ex his, D. de verb. obligat.* ubi alia adducit Jas. *num. 3.* melior text. *in l. 2. in fin. C. de fruct. & litium expensis*, donde dice, que ha de ser igual la fortuna del heredero con la del difunto: *Hæredis quoque succedentis in vitium par habenda fortuna est.* A lo qual se puede añadir, * que el cuerpo, ó proceso se- 225
creto de la visita es todo uno, aunque se hace á un mismo tiempo contra muchos, y no se ha de alterar por haver muerto alguno de lo visitados, *l. cum qui ædes, D. de usucap.* Porque en dando copia de los testigos, ó de sus deposiciones á los dichos herederos, se pudiera venir en conocimiento de los que havian declarado en la dicha visita contra los demás; y con esto se frustraria el intento, y recato de ella: Unde sumus * in regula juris, quæ habet, quod 226
generalis, seu principalis causa, semper principaliter attendenda, & consideranda est, non ea quæ veniunt in consequentiam, *l. si quis neque causam, D. si cert. petat. l. 1. D. de auctor. tutor.* vel quod uni, aut alteri prodest, vel nocet, *l. jura 8. D. de legibus*: & quod ea quæ ad aliquem finem sunt instituta, secundum ea quæ ille finis exigit, ordinantur, extenduntur, & contrahuntur, *cap. prodest 23. quæst. 5.* quem ad hoc citat Archidiac. *in cap. si peccaverit 2. quæst. 1.* & docet Bart. *in l. ambitiosa. num. 17. & seqq. D. de decretis ab ord. faciend*, & plures alii, quos Ego refero *in meo tract. de Indiar. jur. lib. 2. cap. 16. n. 54. & seqq.*

Fuera de que si la razon con que se salva lo riguroso, ó irregular de este juicio de visita, en quanto á no dár copia de los testigos á los visitados, ni citarlos para su examen, se funda en que con ese cargo, ó gravamen contraxeron al tiempo que acetaron los oficios, ut tradunt Auctores citati *supr. num. 223.* no tienen de que agraviarse * los herederos, pues 227
pasa á ellos la fuerza de este mismo contrato, y teniendo los bienes del difunto, y representando su persona, no pueden dexar de reconocer, y continuar sus cargas, y obligaciones, *l. 1. & seqq. C. de hæredit. action. l. nemo plus juris, l. hæredem 59. l. hæreditas 62. D. de regul. jur. cum vulgat. l. in his quæ officium 175. §. non debeo, D. eod. tit.* ibi: *Non debeo melioris conditionis esse quàm auctor meus, á quo jus in me transit.*

Y con estas advertencias, y distinciones me parece que se debe determinar esta causa, y tomar cierta, y fixa resolucion para las demás que pudiere haver de este genero, pues pocos puntos se ofrecerán en ellas, que no vayan tocados en estenaoel. Salva en todo, &c.

DIS-

DISCURSO, Y ALEGACION EN DERECHO,

SOBRE LA CULPA QUE RESULTA CONTRA EL GENERAL DON JUAN DE BENAVIDES BAZAN, EL ALMIRANTE DON JUAN DE LEOZ, *ambos Cavalleros de la Orden de Santiago*, Y OTROS CONSORTES,

En razon de haver desamparado la Flota de su cargo, que venía el año de 1628. á estos Reynos de la Provincia de Nueva-España, dexandola, sin hacer defensa, ni resistencia alguna, en manos del Cosario Holandés en el Puerto y Bahia de Matanzas, donde se apoderó de ella, y su tesoro.

POR EL DOCTOR DON JUAN DE SOLORZANO PEREYRA, del Consejo de su Magestad en el Real de las Indias, que por su mandado hace oficio de Fiscal en él.

Melior est miles in pugna prælio amissus, quàm in fuga salvus. Malo misereudum, quàm erubescendum.
Tertul. de fuga, cap. 10.

AÑO DE M.DC.XXXI.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ® DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

ideò non potest videri boni viri arbitratu litem defendere is, qui actorem frustrando efficiat, ne ad exitum controversia deducatur. Porque los que hacen lo contrario no son defensores, como dice Anton. Morn. *in not. ibid.* sino: *Vitiligatores, intricones, vaframenta fori, vel ut melius Aristoph. in nebul.* [illegible] *quod forè idiotismo nostro diceremus Pilliers du Palais, trampas de Palacio, quo verbo omnes denique comprehenduntur, qui sub telas litium qualibet convolvunt, implicant, & agglomerant.*

220 El modo, * y forma de pronunciar la sentencia en estos casos, ha de ser, no condenando al difunto, ni á su memoria en pena alguna, porque eso solo se practica en los delitos de heregia, ó lesa Magestad, sino declarando haver incurrido por tal cargo en tal pena puesta por tal ley, estatuto, ó ordenanza, y que sus bienes, y herederos están obligados á pagarla, y pronunciar, y mandar que asi se haga: la qual práctica, despues de otros Autores que refiere, pone Mandello Albens. *consil. 90. num. 5. vers. Puto tamen*, Foller. *in practica crimin. 6. part. princ. num. 12.* Caball. *d. resol. 298. num. 37.* y otros muchos que refiere Peregr. *de jure fisci, lib. 4. tit. 5. n. 34.* & Farinac. *1. tom. crimin. q. 10. n. 83.*

221 Pero * porque aqui se puede, y suele ofrecer una duda de que fui consultado por un grave Consejero que llevaba á su cargo una muy importante visita, la quiero tambien dexar ultimamente tocada, y resuelta: Y es, supuesto que en los juicios de visitas de Audiencias, y otros Tribunales, y Ministros Superiores, no se dá copia de los testigos, ni de sus deposiciones á los visitados, ex stylo, & rationibus de quibus per Redinum *de majestat. Princ. verb. Sed etiam per legitimos tramites, num. 147. cum seqq.* Raudens. *cons. 36. per tot. 1. part.* & Bobadill. *in Polit. lib. 5. cap. 1. num. 129.* Si se havrá de dár á los herederos en los cargos, y cosas en que se puede proceder contra ellos. Y parece que si, pues cesa la razon de la dicha especialidad, que como dicen los Autores citados, se funda en la mano, y poder de los Ministros Superiores, y que nadie por ese respeto se atreveria á declarar contra ellos, ni á cobrarlos por enemigos si entendiese que se havia de saber su deposicion. Unde cesante ratione legis, debet cessare ejus dispositio, *l. adigere, §. quamvis, de jure Pa-*
222 *tronat. cum vulgat.* Y nos havemos * de volver á lo que comunmente dispone el derecho, nempè, ut testium copia edenda sit in omnibus causis, & etiam in processu syndicationis ordinariæ, y en los de capitulos, *cap. qualiter, & quando 2. cap. olim, ubi glos. de accusat. l. 11. tit. 17. part. 3. l. 113. tit. 18. ad part.* ubi Greg. *verb. Testigos*, cum aliis traditis ab Amædeo *de syndicat. verb. Coram nobis, n. 220.* & Avilés *in cap. 4. Prætor. verb. Pesquisa, n. 9.*
223 & 10. Maximè * cum omnis recessus á jure communi sit odiosus, & restringendus, & de facili ad ordinarias regulas reducendus, *ut in cap. 1. de rescript. in 6. l. jus singulare, t. quod verò contra, D. de legib. cap. 1. & 2. de jure patron.* cum aliis, quæ latè adducit Tiraq. *de retract. in præfat. num. 62.* Sylva nuptial. *lib. 6.* quomodo sit judicandum, *num. 26.* & Dom. Reg. Valenz. *cons. 18. ex num. 54.*

Pero sin embargo de esto soy de opinion, que no se ha de hacer con los herederos mas que lo que se hiciera con el difunto á quien representan, porque * la calidad de este jui- 224
cio no se ha de mudar por el respeto de sus personas, ut aliás in obligatione dixit Jurisconsult. *in l. 2. §. ex his, D. de verb. obligat.* ubi alia adducit Jas. *num. 3.* melior text. *in l. 2. in fin. C. de fruct. & litium expensis*, donde dice, que ha de ser igual la fortuna del heredero con la del difunto: *Hæredis quoque succedentis in vitium par habenda fortuna est.* A lo qual se puede añadir, * que el cuerpo, ó proceso se- 225
creto de la visita es todo uno, aunque se hace á un mismo tiempo contra muchos, y no se ha de alterar por haver muerto alguno de lo visitados, *l. cum qui ædes, D. de usucap.* Porque en dando copia de los testigos, ó de sus deposiciones á los dichos herederos, se pudiera venir en conocimiento de los que havian declarado en la dicha visita contra los demás; y con esto se frustraria el intento, y recato de ella: Unde sumus * in regula juris, quæ habet, quod 226
generalis, seu principalis causa, semper principaliter attendenda, & consideranda est, non ea quæ veniunt in consequentiam, *l. si quis neque causam, D. si cert. petat. l. 1. D. de auctor. tutor.* vel quod uni, aut alteri prodest, vel nocet, *l. jura 8. D. de legibus*: & quod ea quæ ad aliquem finem sunt instituta, secundum ea quæ ille finis exigit, ordinantur, extenduntur, & contrahuntur, *cap. prodest 23. quæst. 5.* quem ad hoc citat Archidiac. *in cap. si peccaverit 2. quæst. 1.* & docet Bart. *in l. ambitiosa. num. 17. & seqq. D. de decretis ab ord. faciend*, & plures alii, quos Ego refero *in meo tract. de Indiar. jur. lib. 2. cap. 16. n. 54. & seqq.*

Fuera de que si la razon con que se salva lo riguroso, ó irregular de este juicio de visita, en quanto á no dár copia de los testigos á los visitados, ni citarlos para su examen, se funda en que con ese cargo, ó gravamen contraxeron al tiempo que acetaron los oficios, ut tradunt Auctores citati *supr. num. 223.* no tienen de que agraviarse * los herederos, pues 227
pasa á ellos la fuerza de este mismo contrato, y teniendo los bienes del difunto, y representando su persona, no pueden dexar de reconocer, y continuar sus cargas, y obligaciones, *l. 1. & seqq. C. de hæredit. action. l. nemo plus juris, l. hæredem 59. l. hæreditas 62. D. de regul. jur. cum vulgat. l. in his quæ officium 175. §. non debeo, D. eod. tit.* ibi: *Non debeo melioris conditionis esse quàm auctor meus, á quo jus in me transit.*

Y con estas advertencias, y distinciones me parece que se debe determinar esta causa, y tomar cierta, y fixa resolucion para las demás que pudiere haver de este genero, pues pocos puntos se ofrecerán en ellas, que no vayan tocados en estenaoel. Salva en todo, &c.

DIS-

DISCURSO, Y ALEGACION EN DERECHO,

SOBRE LA CULPA QUE RESULTA CONTRA EL GENERAL DON JUAN DE BENAVIDES BAZAN, EL ALMIRANTE DON JUAN DE LEOZ, *ambos Cavalleros de la Orden de Santiago*, Y OTROS CONSORTES,

En razon de haver desamparado la Flota de su cargo, que venía el año de 1628. á estos Reynos de la Provincia de Nueva-España, dexandola, sin hacer defensa, ni resistencia alguna, en manos del Cosario Holandés en el Puerto y Bahia de Matanzas, donde se apoderó de ella, y su tesoro.

POR EL DOCTOR DON JUAN DE SOLORZANO PEREYRA, del Consejo de su Magestad en el Real de las Indias, que por su mandado hace oficio de Fiscal en él.

Melior est miles in pugna prælio amissus, quàm in fuga salvus. Malo misereudum, quàm erubescendum.
Tertul. de fuga, cap. 10.

AÑO DE M.DC.XXXI.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ® DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

Disciplina mayorum Romanorum Rempublicam tenet, quæ si dilabitur, & nomen Romanum & Imperium amittemus.

Lamprid. in Severo.

IN-

INDICE

DE LOS CAPITULOS, Ó PARAGRAFOS

en que se divide este discurso.

PRefacion, num. 1. usque ad decimum inclusivè.

§. I. De las circunstancias de este delito, y en particular por la pérdida de tan gran tesoro, ex num. 11.

§. II. Por la pérdida de la reputacion, ex num. 29.

§. III. Porque fue especie de prodicion, ex num. 44.

§. IV. Porque fue desercion, y decision, ex num. 57.

§. V. Por la obligacion del cargo, y del omenage, ex num. 132.

§. VI. Porque fueron de los primeros en esta desercion, ex num. 167.

§. VII. Por ser Nobles, ex num. 183.

§. VIII. De las excepciones, ó escusas que se pueden alegar en contrario, ex numer. 214.

§. IX. De las respuestas de estas excepciones, y que el caso fortuito no escusa, si precede culpa, aunque sea levisima, y de negligencia, ó falta de prevencion, ex num. 245.

§. X. Que se puede tener por culpa qualquier exceso de su instruccion, y en particular el de haver traido la Flota tan cargada, y embalumada, ex num. 283.

§. XI. Por no haver llevado lleno, y efectivo el numero de los Soldados, Artilleros, y Marineros, ni ser los que fueron tales como debian, ex num. 300.

§. XII. Por no haver hecho muestras, ni alardes, ni aun dado nombre para la Flota, ex num. 316.

§. XIII. Por no haver llamado á Consejo, ni tenido, ni executado alguno que bueno fuese en esta ocasion, ex num. 329.

§. XIV. Por no haver peleado, ni hecho resistencia alguna, rindiendose á la turbacion del suceso, aun antes de experimentar las fuerzas del enemigo, ex num. 360.

§. XV. Porque de qualquier suerte no pudieron desamparar la Flota, y Naves

de

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

su cargo, y debieron morir en ellas, y por ellas, ex num. 406.

§. XVI. Que aun quando totalmente se hallaran sin culpa, pudieran ser castigados, por el exemplo; y como en expiacion de tan gran desventura, ex numer. 462.

§. XVII. Que semejantes delitos no admiten misericordia, y se han de castigar severa, y apresuradamente, ex num. 475.

SUMARIO
DE LOS PUNTOS PRINCIPALES de este Discurso.

PREFACION.

1 LAs Leyes, que suelen callar entre las Armas, deben armarse, y ser oidas, quando las Armas no hacen el efecto que deben.
2 El privilegio de que los Soldados puedan escribir su testamento en la bayna, no se entiende quando no sacaron de ella la espada.
3 Las Leyes se suelen llamar ARMADAS.
4 En este caso lo deben estar, pues las Armas no lo estuvieron.
5 Aun los enemigos tuvieron en menos esta presa, por haverles sido tan varata, y porque no pudieron cantar victoria, pues aun no se les dió ocasion de pelèa.
6 El Fiscal merece perdon por la necesidad del oficio.
7 El Fiscal quando acusa á uno, defiende á muchos.
8 El Fiscal se llama *mal necesario*, y *Procurador general*, y por qué.
9 Deseanse palabras iguales á la gravedad del caso.
10 Quando la causa es justificada, no tiene necesidad de Oradores.

§. I.

11 Las penas se han de proporcionar siempre con los delitos; y son frenos de la Republica.
12 Los delitos se agravan por sus circunstancias, y quales son las que suelen considerarse.
13 Ponderanse por mayor las que intervinieron en este suceso.
14 Perder el Reyno, ó la hacienda sin hacer resistencia se tuvo siempre por afrentoso.
15 Pocas presas se hallan, que hayan excedido á esta.
16 Cotejase con la de los despojos que los Romanos llamaron *Opimos*, y hacese la cuenta de lo que estos pudieron montar.
17 Refierense algunas pérdidas, y presas navales, y comparanse con esta.
18 Filipo Valesio, Rey de Francia, y su Armada de 180. navios, fue desvaratada por Eduardo, Rey de Inglaterra.
19 Batalla naval del Lepanto, y sus despojos.
20 El rescate que dió Atahualpa por su libertad, quanto montó.
21 Los dos sacos de Amberes, y de Cadiz, en qué se apreciaron.
22 Los robos, hurtos, y piraterios graves, siempre tuvieron pena de muerte.
23 La misma tienen los que dán causa, ó tienen culpa leve, ó levisima en que se cometan.
24 Los reos en nuestro caso no pueden hallar disculpa de su poca vigilancia.
25 Quando los enemigos velan, no debemos estar dormidos.
26 Donde hay mas peligro, debe haver mayor recato, y quien tiene á su cargo cosas de mayor precio, ha de tener mayor cuidado, y desvelo.
27 Los Estoicos haciendo todos los pecados iguales, sentian que era lo mismo perder una nave cargada de oro, que de paja.
28 Refutase esta opinion, porque siempre la cantidad fue circunstancia agravante de los delitos. Y vease Horacio 1. *serm.* 3.

Obras póstumas.

§. II.

29 De lo que sube de punto este delito, por haver deslustrado el valor, y reputacion de las armas de España.
30 La honra, y buena fama aun en los particulares se estima mas que la hacienda, y la vida.
31 Los Reynos, y Estados no tienen cosa de mayor importancia, y defensa, que su reputacion.
32 La reputacion del Imperio es tutela de su salud, segun Quinto Curcio.
33 En la reputacion consiste el verdadero patrimonio del Principe, y el que la pierde es pobre.
34 Los Reyes de Portugal se sustentaban con su opinion.
35 El Bocalino reconoce la reputacion que siempre ha procurado tener la nacion Española.
36 Los Reynos se conservan por los medios que se adquirieron.
37 Los Reynos de España cómo se ganaron, y cómo se han de conservar.
38 Persuadese el castigo de este delito, con el que hizo Avidio Casio, solo por mirar por la reputacion del Imperio Romano.
39 La Monarquia de España es hoy mas de veinte veces mayor, y mas dilatada, que la de los Romanos.
40 Este tesoro fue el primero de las Indias, que ha caido en manos de enemigos, y hereges.
41 De librarse de enemigos los tesoros de las Indias, se solia tomar argumento para la justa retencion de ellas.
42 Refierese, y refutase la malicia de Juan Barclayo, que se persuadió que fingiamos los tesoros de las Indias.
43 Carolo Escrivano hace dueño de todo el Oro, y plata del mundo al Rey nuestro Señor.

§. III.

44 Ponderanse las calidades de este delito, y que fue especie de prodicion.
45 Prodicion expresa qué sea, y qué penas tiene.
46 Prodicion presunta se halla en este delito, y es casi como la expresa.
47 Dolo presunto se equipara al expreso.
48 Ponderase un lugar de Santo Tomás, donde tiene por delito voluntario, el no prevenir lo necesario para escusarle.
49 *L. qui non facit 12 1. de reg. jur.* se pondera, y exorna.
50 Quien no socorre al que vé perecer, es visto matarle.
51 Cornelio Fronton en qué distingue la palabra *Delinquir* de la palabra *Pecar*.
52 *L. si quis à Barbaris, 9. C. de re militari*, se pondera, y exorna.
53 El Castellano que dexa entrar al enemigo en el Castillo, ó el General, ó Almirante en la nave de su cargo, son proditores.
54 Lo mismo se entiende en qualquier General, ó Prefecto de alguna Ciudad, ó Provincia.
55 Los tales culpados de mas de las penas en que incurren, deben satisfacer todos los daños, é intereses.
56 Los Lacedemonios declararon, y castigaron por

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

su cargo, y debieron morir en ellas, y por ellas, ex num. 406.

§. XVI. Que aun quando totalmente se hallaran sin culpa, pudieran ser castigados, por el exemplo; y como en expiacion de tan gran desventura, ex numer. 462.

§. XVII. Que semejantes delitos no admiten misericordia, y se han de castigar severa, y apresuradamente, ex num. 475.

SUMARIO
DE LOS PUNTOS PRINCIPALES de este Discurso.

PREFACION.

1 LAs Leyes, que suelen callar entre las Armas, deben armarse, y ser oidas, quando las Armas no hacen el efecto que deben.
2 El privilegio de que los Soldados puedan escribir su testamento en la bayna, no se entiende quando no sacaron de ella la espada.
3 Las Leyes se suelen llamar ARMADAS.
4 En este caso lo deben estar, pues las Armas no lo estuvieron.
5 Aun los enemigos tuvieron en menos esta presa, por haverles sido tan varata, y porque no pudieron cantar victoria, pues aun no se les dió ocasion de pelèa.
6 El Fiscal merece perdon por la necesidad del oficio.
7 El Fiscal quando acusa á uno, defiende á muchos.
8 El Fiscal se llama *mal necesario*, y *Procurador general*, y por qué.
9 Deseanse palabras iguales á la gravedad del caso.
10 Quando la causa es justificada, no tiene necesidad de Oradores.

§. I.

11 Las penas se han de proporcionar siempre con los delitos; y son frenos de la Republica.
12 Los delitos se agravan por sus circunstancias, y quales son las que suelen considerarse.
13 Ponderanse por mayor las que intervinieron en este suceso.
14 Perder el Reyno, ó la hacienda sin hacer resistencia se tuvo siempre por afrentoso.
15 Pocas presas se hallan, que hayan excedido á esta.
16 Cotejase con la de los despojos que los Romanos llamaron *Opimos*, y hacese la cuenta de lo que estos pudieron montar.
17 Refierense algunas pérdidas, y presas navales, y comparanse con esta.
18 Filipo Valesio, Rey de Francia, y su Armada de 180. navios, fue desvaratada por Eduardo, Rey de Inglaterra.
19 Batalla naval del Lepanto, y sus despojos.
20 El rescate que dió Atahualpa por su libertad, quanto montó.
21 Los dos sacos de Amberes, y de Cadiz, en qué se apreciaron.
22 Los robos, hurtos, y piraterios graves, siempre tuvieron pena de muerte.
23 La misma tienen los que dán causa, ó tienen culpa leve, ó levisima en que se cometan.
24 Los reos en nuestro caso no pueden hallar disculpa de su poca vigilancia.
25 Quando los enemigos velan, no debemos estar dormidos.
26 Donde hay mas peligro, debe haver mayor recato, y quien tiene á su cargo cosas de mayor precio, ha de tener mayor cuidado, y desvelo.
27 Los Estoicos haciendo todos los pecados iguales, sentian que era lo mismo perder una nave cargada de oro, que de paja.
28 Refutase esta opinion, porque siempre la cantidad fue circunstancia agravante de los delitos. Y vease Horacio 1. *serm.* 3.

Obras póstumas.

§. II.

29 De lo que sube de punto este delito, por haver deslustrado el valor, y reputacion de las armas de España.
30 La honra, y buena fama aun en los particulares se estima mas que la hacienda, y la vida.
31 Los Reynos, y Estados no tienen cosa de mayor importancia, y defensa, que su reputacion.
32 La reputacion del Imperio es tutela de su salud, segun Quinto Curcio.
33 En la reputacion consiste el verdadero patrimonio del Principe, y el que la pierde es pobre.
34 Los Reyes de Portugal se sustentaban con su opinion.
35 El Bocalino reconoce la reputacion que siempre ha procurado tener la nacion Española.
36 Los Reynos se conservan por los medios que se adquirieron.
37 Los Reynos de España cómo se ganaron, y cómo se han de conservar.
38 Persuadese el castigo de este delito, con el que hizo Avidio Casio, solo por mirar por la reputacion del Imperio Romano.
39 La Monarquia de España es hoy mas de veinte veces mayor, y mas dilatada, que la de los Romanos.
40 Este tesoro fue el primero de las Indias, que ha caido en manos de enemigos, y hereges.
41 De librarse de enemigos los tesoros de las Indias, se solia tomar argumento para la justa retencion de ellas.
42 Refierese, y refutase la malicia de Juan Barclayo, que se persuadió que fingiamos los tesoros de las Indias.
43 Carolo Escrivano hace dueño de todo el Oro, y plata del mundo al Rey nuestro Señor.

§. III.

44 Ponderanse las calidades de este delito, y que fue especie de prodicion.
45 Prodicion expresa qué sea, y qué penas tiene.
46 Prodicion presunta se halla en este delito, y es casi como la expresa.
47 Dolo presunto se equipara al expreso.
48 Ponderase un lugar de Santo Tomás, donde tiene por delito voluntario, el no prevenir lo necesario para escusarle.
49 *L. qui non facit 12 1. de reg. jur.* se pondera, y exorna.
50 Quien no socorre al que vé perecer, es visto matarle.
51 Cornelio Fronton en qué distingue la palabra *Delinquir* de la palabra *Pecar*.
52 *L. si quis à Barbaris, 9. C. de re militari*, se pondera, y exorna.
53 El Castellano que dexa entrar al enemigo en el Castillo, ó el General, ó Almirante en la nave de su cargo, son proditores.
54 Lo mismo se entiende en qualquier General, ó Prefecto de alguna Ciudad, ó Provincia.
55 Los tales culpados de mas de las penas en que incurren, deben satisfacer todos los daños, é intereses.
56 Los Lacedemonios declararon, y castigaron por

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

proditores á Pausanias, y Leotycides por culpas semejantes; y notanse las palabras de Pedro Erodio.

§. IV.

57 Pruébase, que este crimen (por lo menos) fue de desercion, y dedicion; y que es de lesa Magestad.

58 Los delitos de lesa Magestad tienen de ordinario pena de muerte, y confiscacion de bienes.

59 *L. 2. & l. 3. §. 1. ad l. Jul. Majest.* se ponderan, y declaran, *& num. seqq.*

60 *L. non omnes 5. §. 1. D. de re milit.* se pondera, y exorna.

61 *L. Milites 45. D. ex quib. caus. major.* se pondera, y declara.

62 *Cap. infames 17. 6. q. 1.* que pone sola pena de infamia á este délito de la desercion, se pondera, y explica.

63 Refierense muchos Autores, que ponen la desercion entre los delitos capitales, y de lesa Magestad.

64 Lo mismo se dispone por leyes de Partida, y dícese de la autoridad de estas leyes, y que son el derecho comun de España.

65 *L. 10. & aliæ tit. 23. part. 2.* se ponderan.

66 *Procem.* y todo el *tit. 18. part. 2.* se pondera.

67 *L. 6. tit. 18. part. 2.* por ser muy notable se pondera, y refiere á la letra.

68 *L. 32. eod. tit.* se pondera, y refiere.

69 *L. 8. tit. 17. partit. 4.* que permite, que el Alcaide pueda comer á su hijo, antes que entregar el Castillo, y llama á esto *Fuero leal de España.*

70 *L. 1. tit. 7. lib. 8. ordinam. & l. 2. tit. 18. lib. 8. Recop.* se ponderan para lo mismo.

71 El Alcaide cae en traicion, aun quando pierde el Castillo por hacer espolonada, segun la *l. 23. tit. 18. part. 2.*

72 Espolonada, qué modo de guerra es.

73 El Castellano no puede desamparar su Castillo, ni el Corregidor su Ciudad, aunque sea para socorrer á otra.

74 Refierese el libro que escrivió el Doctor Antonio Alvarez sobre la explicacion de las dichas leyes de Partida, donde junta, y pondera otras.

75 Lo que se dice de guarda de Castillos, procede en Capitanes de Galeones.

76 Los Navios se comparan á las casas, y predios urbanos, y se llaman *pequeña Republica, Castros, Elefantes*, ó *Caballos del mar.*

77 Las leyes de Partida trasladan en los Generales, ó Almirantes de Flotas, lo que havian dicho en los Alcaides de los Castillos.

78 *L. 9. in fin. tit. 24. part. 2.* se pondera.

79 *L. 24. tit. 9. part. 2.* que trata del oficio, y dignidad del Almirante, se pondera.

80 Almirante es llamado en la ley de Partida, DINIORATUS, y de la etimologia de este vocablo, y del de Almirante.

81 *L. 3. tit. 24. part. 2.* se refiere á la letra, por ser tan notable para este caso.

82 Los esclavos que descubren á los desertores gozan de libertad.

83 Qualquiera puede matar al desertor, si se resistiere.

84 No se consiente abolicion en estos delitos.

85 El Juez que disimula, ó dilata el castigo de los desertores, cae en las penas de ellos.

86 Refierense algunos lugares de Suidas, Polybio, y Tito Livio, que tratan de la misma pena.

87 Tito Escauco obligó á su hijo que se matase, por la verguenza de haver desamparado el lugar que le señaló.

88 Refierese un lugar de Alexandro ab Alexandro muy notable para el intento.

89 Refierense varios Autores, que traen notables exemplos de castigos de estos delitos.

90 *L. 1. in fine, C. de desert.* se declara, y que se puede entender de muerte de horca.

91 La pena de la horca se llama *infame, prepostera, fea, y la mas ignominiosa de todas*, y por qué.

92 La palabra *Gladius*, ó *Pœna gladii*, tambien puede significar *Horca.*

93 Los Nobles, y Soldados, aunque regularmente son exentos de penas infames, eso no se entiende en delitos que se tienen por tales.

94 Cosroes, Rey de los Persas, desolló, y ahorcó á Necorago, por haverse retirado con su exercito.

95 Los Cartaginenses crucificaron á un Castellano, que perdió cobardemente el Castillo. Y Midas hizo lo mismo con los soldados que huyeron en una batalla.

96 La pena de cruz solia reputarse por mas dura, y infame que la de horca.

97 La pena de quemar vivas era gravisima, y se daba á los desertores, ó á los que huian en la batalla.

98 Degollarlos era cosa ordinaria, haviendolos azotado primero con varas de mimbre. Refierese lo que hizo Apio Claudio.

99 Era como forma de qualquier ultimo suplicio, que precediesen azotes.

100 Refierense otros castigos que hizo Antonio Licinio Craso, y Augusto Cesar diezmando, y dando racion de cebada á las esquadras que huian.

101 Solian tambien pasarlos por las espadas, ó picas, y matarlos á pedradas, y hoy los arcabucean.

102 La decimacion, cómo, y por qué se hacia.

103 Livio la llamó *costumbre militar*, cuyo lugar, y otro de Apiano se pondera.

104 La decimacion se havia olvidado algo en tiempo de Tacito, y quan utilmente la renovó Lucio Apronio.

105 Los Alemanes hacian un extraordinario castigo en los soldados floxos, y fugitivos, el qual se refiere con palabras de Tacito.

106 Otras veces, aunque los dexaban vivos, era con penas mas infames, y duras de sufrir, que la muerte.

107 *Poltron*, de dónde se dixo, y qué significa.

108 Usabase sangrar á los soldados temerosos por ignominia.

109 Los Espartanos ponian graves penas de infamia á los desertores, y les hacian andar rapados á media barba.

110 Carondas, Rey de los Tyrios, y Juliano Emperador los mandaron vestir habitos de mugeres.

111 Sesostris en sus troféos pintaba en figura, y habito mugeril á los que se dexaron vencer facilmente.

112 Aun el rendirse vivos despues de muchos combates, se tuvo por afrentoso: y traense exemplos de ello. *L. postliminio, D. de captiv. & postlim. revers.* se pondera, y exorna, *ibid.*

113 Solo el perder las armas, ó las vanderas era crimen capital, y no se daba postliminio en ellas. *L. 3. §. miles, l. qui commeatus, §. arma, D. de re milit. & l. 2. vers. Non idem, D. de captivis, & l. 4. & 5. tit. 25. part. 2.* se ponderan, y explican, *ibid.*

114 Appio Claudio, y otros castigaron severamente estas pérdidas.

115 Era ordinario volverse á entrar por las armas contrarias, por recuperar las suyas, como lo hizo M. Caton.

116 Hazaña de Garci Perez de Vargas en el cerco de Sevilla.

117 Epaminondas al tiempo de su muerte, preguntó si estaba en salvo su escudo.

118 Los Lacedemonios observaron esto en tanto grado, que las madres mataban á los hijos, si no lo cumplian.

Ar-

119 Arquiloco Poeta fue desterrado porque en unos versos persuadió lo contrario.

120 El Emperador Juliano castigó con infamia á un Tribuno que perdió la vandera.

121 La pérdida de las armas, y vanderas siempre se tuvo por grave, y por qué. Refierese un lugar de Lampridio.

122 Dár, ó pasar armas á los enemigos, es grave delito, y especie de *prodicion. L. 2. C. quæ res export. non deb. & l. 12. tit. 5. part. 5.* & aliæ similes ponderantur, & illustrantur, *ibid.*

123 Los Romanos, mediante estas leyes, y penas, mas veces tuvieron necesidad de castigar á los animosos, que á los cobardes.

124 La Nacion Española es reputada por la mas leal, y belicosa del mundo.

125 Hay muchos exemplos de Alcaides valerosos de España, y en particular se refiere el de D. Alonso Perez de Guzman el Bueno.

126 El Alferez de Oca defendió el estandarte con los brazos troncados, y se dexó matar antes que entregarle.

127 El Conde Don Guillen Gomez de Galicia, defendiendo la Ciudad de Leon á los Moros, se atravesó en la parte del muro que derribaron, y no se quitó de alli hasta que le mataron.

128 Garci Gomez Carrillo les defendió el Alcazar de Xerez, hasta que le sacaron de él con garfios de hierro, rotas las carnes.

129 El Castellano que entregó á Bugia año de 1555. fue degollado en Valladolid, quitandole primero las armas pieza por pieza.

130 Castigo que el Maestre de Malta hizo en un General de quatro Galeras de su Religion.

131 Otro mas reciente de otros, que perdieron las Galeras de Cataluña, en cuya causa fue Fiscal el Sr. D. Fernando Pizarro de Orellana. Y alabase el docto papel que escrivió en ella.

§. V.

132 El General, y Almirante son mas culpados, quanto son mayores sus cargos, y obligaciones.

133 El crimen de desercion, y dedicion se agrava por el grado de la milicia. *L. 2. §. dare, & l. 5. D. de re milit.* se ponderan, y exornan, *ibid.*

134 El crimen læsæ Majestatis es mas grave en los soldados, que en otros, y por qué. *L. famosi, 7. in fin. D. ad leg. Jul. Majestat.* se pondera, y explica, *ibid.*

135 El oficio de los Generales no consiste solo en dár, sino en observar la militar disciplina; y refierense muchos Autores, que tratan de sus obligaciones. *L. officium 12. D. de re milit.* se poudera, é ilustra, *ibid.*

136 Refierese un lugar ilustre de Xenofonte.

137 Otro de Salustio.

138 Otro de Lucano, cuyos versos se traducen, por ser elegantes.

139 Otro de Claudiano, que no es menos grave, y heroyco.

140 *L. 4. §. & segq. tit. 23. part. 2.* que tratan de las partes, y obligaciones de los Caudillos, se refieren, y explican.

141 Tomaronse estas leyes de un lugar de los Macabéos, y de otro de Ciceron, los quales se refieren.

142 Los Generales, y Capitanes han de obrar mas con los exemplos, que con los documentos, y refierense unos lugares de Tito Livio.

143 Los soldados suelen ser rales como los Capitanes: y traese el Apotegma de Chabrias, que vale mas un exercito de ciervos, cuyo Capitan sea Leon, que al contrario.

144 Pyrro dixo, que el mejor pifano, ó trompeta es el buen Capitan, que anima con su exemplo á los suyos.

Obras Postumas.

145 Plinio dice, que el buen Capitan ha de ser como Eleboro, i por qué.

146 El General, pues lleva la gloria de la victoria, debe temer la culpa, y pena del vencimiento, segun Vegecio.

147 *L. 9. tit. 23. part. 2.* que dice lo mismo, se pondera, y exorna.

148 Ponderase un lugar de Cornelio Tacito.

149 Las retiradas, ó rendimientos de los Generales siempre se han tenido por afrentosas: y refierese un lugar, y exemplo de Julio Cesar.

150 Don Lope de Acuña diuadió el rendirse Vulpian, porque no se dixese, que se havia rendido un Maese de Campo Español.

151 El General, y Almirante en nuestro caso tuvieron mayor obligacion en lo referido, por el juramento, y omenage que hicieron.

152 Los que hacen omenage de guardar algun puesto, no pueden dexarle hasta la muerte, so pena de ella.

153 Juramento ordinario que hacian los soldados, y sus varias formulas.

154 El juramento, y omenage referido obliga mas apretadamente á los Alcaides, ó Generales, que desampararon sus puestos. *L. 3. tit. 18. & l. 3. tit. 24. part. 2.* se ponderan, y explican, *ibid.*

155 Los Castillos, ó Fortalezas se llaman por metonymia, ó antonomasia, *omenage, ó la Torre del Omenage*, y por qué.

156 *L. 5. tit. 25. part. 4.* que dice, que omenage es tornarse ome de otro, se explica.

157 Omenage, qué significa, segun el Fuero de España.

158 Omenage quebrantado, qué penas tiene, y si cae en las de perjurio.

159 Promesa por estas palabras: A FE DE QUIEN SOY, es juramento en los Nobles, segun la opinion de algunos.

160 Omenage, quan venerado, y respetado ha sido por los Nobles de España, y el exemplo del Conde D. Pedro Ansurez.

161 Otro notable exemplo del Alcaide Marcos Gutierrez.

162 *L. 20. tit. 18. part. 2.* se explica á cerca de la forma, como se han de emplazar los Castillos por los Alcaides, quando los dueños de ellos no los socorren.

163 Otro exemplo de Don Martin de Freitas Alcaide de Coimbra.

164 Otro de Don Pedro Ruiz de Sandoval, que llamaron *Rostros de Puerco.*

165 Otro de Pedro de Baeza Alcaide de Truxillo, por el Marques de Villena.

166 Otro de Francisco Hernandez de Avila, Castellano de Utrech en Bravante.

§. VI.

167 El General fue de los primeros en esta desercion.

168 El Almirante, aunque no se desembarcó, se disfrazó para no ser conocido.

169 Lo mismo fue disfrazarse, que retirarse, y de la fuerza del argumento de lo semejante, ó equipolente.

170 Cincinato castigó al Consul Municio porque se defendió mas con el vallado, que con el valor.

171 Siempre se castigaron gravemente los que huyen primero en las batallas, y la razon de esto. *L. omne delictum, §. qui in acie, D. de re militar.* y otras leyes de los Emperadores Griegos, que tratan de esto, se refieren, y exornan.

172 Este delito era muy dañoso por el exemplo, y asi se procuraba, que su castigo se hiciese á vista de todo el exercito, y refierese un lugar de Plutarco, y otros.

173 Los Legisladores prudentes no castigan tanto por lo que sea pecado, como porque no se peque adelante, y que por eso las penas graves se llaman *Animadversiones*, *Exemplos*, y *Paradigmas*.

174 Refierese la razon que dá Vegecio del daño que causan los primeros que huyen.

175 Ponderase la ley del Deuteronomio que mandaba pregonar antes de entrar en la guerra, que se volviesen á sus casas los temerosos. Y como se halla practicada en el libro de los Jueces, y en el de los Macabéos.

176 Pruebase, que en los Capitanes es mucho mas grave esta culpa, por el mayor daño que pueden hacer con su exemplo, y que siempre se sigue mas facilmente el malo que el bueno.

177 Vegecio tiene por forzoso, que si desconfia, ó huye el Capitan, hagan lo mismo los soldados.

178 Marco Antonio huyó entre los primeros por seguir á Cleopatra, y es gravemente notado por ello.

179 Ovidio reconoce el mismo peligro con el simil de las abejas.

180 Las conchas tienen su Capitan, que las guia, y cogido este facilmente las cogen á ellas.

181 El piloto no puede sin culpa desamparar la nave, aun en bonanza, ni el Alcaide de el Castillo, quanto mas en tormenta, ó peligro.

182 *L.* 22. *tit.* 18. *part.* 2. que dice, que el Alcaide ha de ser el postrero que salga del Castillo emplazado, se pondera, y explica.

§. VII.

183 Ponderase otra circunstancia agravante, que se saca de la calidad, y nobleza de los reos.

184 Los Nobles, solo por serlo, deben tener mas animo, valor y verguenza.

185 Los cargos graves, siempre se deben dár por esta causa á los nobles, y refierense algunas leyes de Partida, que asi lo requieren.

186 Los cargos, y oficios de guerra se deben especialmente dár á hombres Nobles. Y ponderase la *l.* 4. *tit.* 23. *part.* 2. que habla de los Caudillos.

187 *L.* 2. *tit* 21. *part.* 2. se pondera, y explica, la qual parece, que requiere que sean nobles todos los soldados.

188 *L.* 6. *tit.* 18. *part.* 2. que requiere en los Alcaides de los Castillos, y aun en sus Tenientes Nobleza de parte de padre, y de madre, se ponderan, y exornan.

189 Hidalgo podrá ser el que tiene nobleza de padre, pero Noble no, si le falta de parte de madre, *ex l.* 3. *tit.* 21. *part.* 2. *& aliis.*

190 *L.* 3. *tit.* 24. *part.* 2. que dice, que el Almirante sea de buen linage, se pondera, y declara.

191 Buen linage se dirá que tiene, el que es noble de padre, y madre.

192 Presumese de los Nobles, que en todos casos, tendrán honra, y verguenza, y temerán la infamia.

193 Los Cavalleros del Habito de Santiago, solo por serlo, juran, y profesan de morir peleando en defensa de su ley, y su Rey.

194 El Noble, aunque pueda, no ha de huir si otro le provoca á pendencia, y puede matarle por su defensa.

195 El herirse, ó matarse uno á sí mismo, es reprobado en todos, y mucho mas en los Nobles, y soldados, y por qué. *L. si quis* 58. §. *fin. de pœn. & l. omne delictum*, §. *qui se vulneraverit*, *D. de re milit.* se ponderan, y explican, ibidem.

196 El General se dió á si mismo unas heridas en la prision, y lo que se puede inferir de este caso.

197 Qualquier delito de los Nobles, que desdice de sus obligaciones, es mas culpable, y punible, y por qué.

198 Los delitos de la fuga, ó desercion de la guerra, ó pérdida de las armas, son mas graves en los Nobles. *L. quædam* 14. *D. de pœn. & l.* 2. *de re milit.* se ponderan, y explican, *ibid.*

199 El crimen de prodicion es mas grave en los Nobles, y en Francia los ahorcan por él en horcas mas altas, aunque en España se usa mas degollarlos.

200 El traspasar, ó contravenir las ordenes, ó mandatos del Principe, es mas grave delito en los Nobles.

201 *L.* 2. *tit.* 28. *part.* 7. que pone mayor pena á los Nobles por la blasfemia, y la razon en que se funda, se pondera, y exorna.

202 *L. ult. tit.* 21. *part.* 2. que trata de los delitos en que los Nobles han de perder la Cavalleria, y la vida, se pondera, y explica.

203 Exautoracion, ó degradacion de los soldados, y Nobles que delinquian contra la Cavalleria, cómo se hacia. *L.* 2. §. 2. *de his qui notan. infam.* y otras que hablan de la exautoracion, ó ignominiosa mision de los soldados, se ponderan, é ilustran, *ibidem.*

204 Refierense varias formas, que en estos actos se usaban por los Romanos.

205 Usabase muy de ordinario quitarles las espuelas, la espada, y otras piezas de armas, en la forma que lo dice nuestra ley de Partida.

206 Ponderase una ley de Francia que refiere Pedro Gregorio.

207 Francisco I. Rey de Francia, exautoró, y castigó gravemente á Monsiur de Franghet, porque entregó á Fuenterrabia.

208 El Castellano que perdió á Bugia, cómo fue degradado, y castigado.

209 A los Cavalleros de las Ordenes Militares les quitan los Habitos antes de ajusticiarlos, y traense algunos exemplos.

210 En Francia se practica lo mismo en los Cavalleros *Torquatos*, ó de la Orden de San Miguél.

211 Los Clerigos que son soldados de la milicia celestial, se degradan á imitacion de los terrestres. *Cap. degradatio*, *vers. Actualis verò*, *de pœn. lib.* 6. se pondera, explica, y exorna, *ibidem.*

212 Los Jueces malos, y barateros suelen ser degradados, y cómo. Refierese, y ilustrase la *l.* 1. *ad leg. Jul. Repet. in C. Theod.*

213 Los Doctores tambien suelen ser degradados, y cómo.

§. VIII.

214 Las leyes nunca ponen pena, donde no precede dolo, ó culpa.

215 Escusas de los reos por la desgracia, caso fortuito, ó fuerza mayor.

216 Los casos fortuitos, y lo que se hace por causa de urgente aprieto, ó necesidad, no se suele imputar en culpa, ni en pena.

217 Ponderanse los consejos de Panormitano, Imola, Socino, Decio, y Grato, que tratan de la escusa del miedo, y fuerza mayor.

218 La Ciudad cercada se puede rendir sin culpa, si no tiene orden de defenderse, ni espera socorro.

219 La desercion, ó dedicion que carece de dolo no es punible, y el miedo justo basta para escusarla, como lo practicaron los Romanos con los Sutrianos.

220 El que se retira, ó entrega por mas no poder, no incurre en pena, aunque dexe á su Rey, ó su General en peligro.

221 Por cuerdo se debe tener el que escusa ocasiones desesperadas, y se guarda para otras en que pueda ser de provecho.

222 Qualquiera puede escusar por qualquier via no caer en manos del enemigo, y es visoñeria arrojarse con temeridad á la muerte, y prudencia, y valor ceder, y retirarse á su tiempo.

223 Ciceron reprehende á Calicatridas, y Cleombroto por esta causa.

224 Los varones constantes, y valerosos han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida.

225 Baltasar de Ayala culpa á los temerarios, y escusa mediante equidad al Alcaide que se rinde á mas no poder, no obstante el rigor de la ley de Partida. *L. milites* 12. *& l. fin. D. de custod. reor.* se ponderan, y exornan, *ibid.*

226 Los Romanos absolvieron á M. Livio, y á Lucio Attilio por las causas referidas.

227 Los Venecianos por la misma razon al Alcaide que entregó al Turco la fortaleza de Escora.

228 Gregorio Lopez, y Humada su Adicionador, escusan al Alcaide, quando se rinde por violencia del enemigo, y no se halla culpa que poder imputarle.

229 Refierese el tratado que sobre este punto escribió el Doctor Antonio Alvarez, y como le dividió, y que concluye en que es necesario preceda culpa para castigarle.

230 Dexarse matar sin provecho, es pecado mortal, y este no se puede permitir, ni hacer, ni aun el venial, por todos los intereses del mundo.

231 Quando igualmente ha de suceder el daño, ahora se defienda, ahora no, el Alcaide, se purga la culpa de no defenderse.

232 *L. si vehemda*, §. *si ea conditione*, *D. de l. Rhod. de jact. & l. si alius* 7. §. *ett*, *& alia*, *Quod vi, aut clam*, se ponderan, y exornan, *ibid.*

233 Si el vasallo dexa á su Señor en peligro, donde es cierto, que aunque él le asistiera, havia de peligrar, se escusa de pena.

234 Geronymo Fracheta pone tres casos, en que se escusan los que entregan los Presidios.

235 El que hace, dispone, ó previene lo que debe, segun la ocasion, ó aprieto en que se halla, no incurre en pena, aunque despues salga mal el efecto.

236 Ponderase la decision Neapolitana de Carlos de Tapia, en el suceso del Castellano de Manfredonia.

237 El robo, ó salteamiento violento en tierra se tiene por caso fortuito, y en el mar los asaltos y corsos de los Piratas.

238 El Maestre, ó Capitan de una nave se escusa, si la perdió por invasion de Cosarios, á los quales no pudo resistir.

239 Es opinion de muchos, que basta que prueben el caso para escusarse, y quien dixere que tuvieron dolo, ó culpa, se lo ha de probar.

240 Las invasiones de Piratas, y otros infortunios del mar son muy ordinarios.

241 Los delitos mas graves, y que tienen mayores penas, requieren tambien mayores probanzas: y la calamidad escusa la culpa.

242 Los Romanos no solian castigar á los Generales, que por temeridad, ignorancia, ó desgracia perdian algunas batallas: y exemplos de ello.

243 En la causa de Espurio Servilio se declaró, que no era justo condenar á los Capitanes por infortunios.

244 Cayo Terencio Varron en lugar de castigo recibió gracias, porque huyendo salvó parte del exercito de la rota de Cannas.

§. IX.

245 Mayor victoria es vencer á uno con sus armas, ó razones.

246 El caso fortuito no escusa, quando precede culpa.

247 El Alcaide del Castillo, ó Carcel no puede alegar caso fortuito, violencia, ni desgracia, quando precedieron culpas.

248 Ponderase el insigne consejo 92. de Oldrado, que carga el daño, y la violencia al Alcaide, que lleva salario por guardar el Castillo.

249 Al Castellano, y á otro qualquiera que recibe salario por guardar una cosa, le incumbe el probar, que el daño, ó caso fortuito que en ella sobrevino, no fue por su culpa.

250 Martino Laudense, y Boerio se ponderan por la misma opinion.

251 Lahita, Capitan Francés, cómo fue castigado, porque entregó un Castillo á Genoveses.

252 El que no antevé, y previene lo que otro prudente, y diligente previera, y previniera, comete culpa. *L. si putator*, *D. ad leg. Aquil.* y otras semejantes, se ponderan, y exornan, *ibid.*

253 El General tuvo avisos de enemigos, y no havia de salir del Puerto, si no se hallaba con fuerzas de resistirlos.

254 Debió llevar barcos delante para reconocer, y prevenido lo que se havia de hacer en su Flota en caso de enemigos.

255 Yerra mucho quien reserva el tomar acuerdos en el aprieto, y por qué.

256 El entendimiento, y las fuerzas se debilitan en la ocasion del miedo repentino; y lo que prevenido pudiera ser de provecho, precipitado se convierte en daño, y peligro.

257 *L.* 6. *tit.* 21. *partit.* 2. se refiere, y exorna.

258 Torpe es en el Capitan decir: *No pensé*, y *Quién pensára.*

259 Aun lo que se piensa que no ha de suceder, se ha de prevenir, y por qué.

260 La *l.* 9. *tit.* 24. *partit.* 2. se refiere, y pondera.

261 El que governa ha de ser muy prevenido, y recatado, y no pensar que duermen los enemigos.

262 El consejo es miserable, é infructuoso, quando yá se está sintiendo el daño.

263 Las prevenciones, y municiones de guerra se han de hacer en la paz, y con espacio: porque los sucesos repentinos, aun á los valientes desmayan.

264 El Maestre de la Nave no se puede quexar de la tormenta, ni el Governador de la pérdida de la Ciudad, si precedió culpa, ó descuido suyo.

265 Calicratidas no pudo valerse de los consejos, ó medios con que pretendió salvar su armada, por haver sido tardos.

266 El que tiene alguna cosa á su guarda, y cuidado, ha de ser muy vigilante, por no caer en el peligro, y pena de lo contrario.

267 La *l.* 6. *tit.* 18. *part.* 2. en el principio donde trata del gran cuidado, y vigilancia que ha de tener el Alcaide del Castillo, se pondera.

268 La palabra *Culpa*, quando se pone simple, y absolutamente, comprehende tambien la levisima.

269 El Alcaide, ó Maestre, y qualquiera que lleva salario por la guarda de alguna cosa, debe poner exactisima diligencia, y pagar la culpa, aunque sea levisima.

270 Las leyes del Reyno dán por traidor al Alcaide que pierde el Castillo, aunque sea por negligencia, ó por engaño.

271 La culpa lata no se equipára al dolo, y menos la leve, ó levisima, para imponer penas corporales.

272 En delitos militares, y otras materias graves, y públicas, qualquier culpa, ó negligencia es capital. *L. milites* 12. *& l. final. de custod. reor.* se declaran, y exornan.

Oneo

271 Gneo Lolio, y Lucio Sextilio fueron condenados capitalmente, porque no acudieron presto á apagar un incendio.

274 El centinela que se duerme, ó descuida, puede ser despeñado. Y como le castigó Epaminondas.

275 La guerra es llena de aventuras, y el yerro de ellas no se puede enmendar, y asi es justo que se castigue mucho. *L. 5. in fine, l. 8. tit. 23. part. 2.* se ponderan, y exornan, *ibid.*

276 Las guerras, y cosas del mar aun son mas inciertas, y peligrosas, que las de la tierra; y asi conviene que haya en ellas mayor recato. *L. ult. tit. 24. & l. 9. tit. 27. part. 2.* se ponderan, y ilustran, *ibid.*

277 Seneca, y Vegecio pintan bien las mudanzas, y peligros del mar, y lo que es necesario prevenir para las guerras navales.

278 Los Cartagineneses castigaban con gran rigor qualquier pérdida de la guerra.

279 Magon, Capitan Cartagines excelente, fue crucificado, porque perdió una batalla, en que le notaron algun descuido.

280 Lanfranco Barberino, y otros Capitanes de unas Galeras Genovesas, fueron castigados rigurosamente, por haverlas varado en tierra, sin ponerse en defensa, y dexado que las ocupasen los Venecianos.

281 Los Venecianos castigaron á otro por inadvertido, porque perdió dos Galeras por un engaño que le hicieron los Anconitanos.

282 Tomás Viaro fue puesto en carcel perpetua por los mismos Venecianos, porque perdió otras cinco Galeras.

§. X.

283 Está probado, que los reos no guardaron sus ordenes, é instrucciones.

284 No carece de dolo quien excede los mandatos del Superior. *L. non potest 199. D. de regul. jur.* se ponderan, y explican, *ibid.*

285 En la guerra aun los buenos sucesos se deben castigar, si se hizo algo contra lo prohibido. *L. 3. §. in bello, & l. 13. tit. 18. part. 2.* se pondera, y exorna, *ibid.*

286 Refierense los exemplos de Postumio, Torquato, y Epaminondas, que mataron á sus hijos, volviendo victoriosos, por haver excedido los ordenes militares.

287 Pruebase contra Tiberio Deciano, que son justos estos rigores por lo mucho que importa la obediencia en lo militar.

288 El delito precedente no se purga, ni escusa por el suceso próspero subsiguiente, y ponderase un lugar de Tacito.

289 Quien no sale del Puerto en el tiempo que debe sin justa causa, lasta los daños, y riesgos que sobrevienen.

290 Ponderase por grave la culpa de haver llevado, y traido las Naos de Armada muy cargadas, y embalumadas.

291 Refierense los capitulos de instruccion que prohiben esto, y las penas de ellos.

292 Ponderase una cedula del año de 1588. que prohibe con graves penas el cargar, y mercanciar los Generales, y Almirantes.

293 El Maestre que pierde la nave por llevarla sobrecargada, debe pagar los daños del naufragio, y en duda se entiende haverse perdido por esta causa.

294 En las naves de Armada es mas cierto lo referido, y por qué.

295 Filipo, y Escipion tuvieron gran cuenta de que los soldados llevasen pocos axuares.

296 Cayo Mario no permitia á sus soldados cargar mas de lo que pudiesen llevar en la punta de la lanza, y por qué se llamaron *Mulos Marianos.*

297 *L. 1. vers. E por ende, tit. 22. partit. 2.* se pondera, y explica.

298 Ciceron, qué carga permite en los soldados, y pone las armas por parte de sus miembros.

299 Alexandro Magno mandó quemar las riquezas, y despojos, que eran de embarazo á su exercito.

§. XI.

300 Ponderase la culpa de haver llevado algunas Plazas en criados; y muchas, ó las mas en pasageros, y gente sin provecho.

301 Refierense los capitulos de las instrucciones, que prohiben esto con graves penas.

302 Que lo mismo está dispuesto en derecho, y por que se llaman *Numeros*, las listas de los soldados.

303 *L. ult. §. pro limitanei* que trata de este delito se pondera, y exorna.

304 El mentir plazas, ó servirse de los soldados en usos particulares, es grave delito en los Capitanes, y por él fue condenado L. Postumio.

305 *L. 9. tit. 18. part. 2.* se pondera, y explica.

306 No se admite disculpa al Alcaide, que no tuvo los soldados, vitualias, y municiones que debia.

307 Refierese el exemplo de Vasco Perez, Alcaide de Gibraltar, que fue condenado porque sisaba el numero de los soldados.

308 Los Soldados, Artilleros, y Marineros que se escogen para las armadas, se ha de procurar que sean diestros, y examinados, porque sino, antes dañan, que aprovechan.

309 Antiguamente entre mil se escogia uno para soldado, y por eso se llamaron *Milites.*

310 Mas valen pocos soldados viejos, y exercitados, que muchos visoños, y gente de pueblo, y el esfuerzo, que el numero.

311 Alexandro, Cortes, Pizarro, y otros con pocos soldados viejos, y bien disciplinados, vencieron innumerables contrarios, que no lo eran.

312 Quan dañoso es alistar para soldados á los pasageros, y oficiales mecanicos, y el poco cuidado que se tiene en asentar plazas.

313 El que no lleva en su nave, ó armada Soldados, Artilleros, y Marineros idoneos, y examinados, no tiene disculpa, y debe pagar los daños.

314 Persio dice, que es falta de verguenza confiar la nave á los que no entienden del ministerio de la marineria.

315 Cada uno se debe ocupar en su arte, y puede ser castigado el que usa el ageno.

§. XII.

316 Ponderase la culpa de no haver exercitado la milicia, ni dado nombre para la flota.

317 Esta culpa en qualquier ocasion es punible, y en esta mucho mas por el mal suceso.

318 El oficio de un General consiste en dár, y observar la disciplina militar, y desvelarse en esto.

319 Alexandro, y Carlo Magno, como quebrantaban el sueño de noche.

320 Exercito tomó nombre del exercitar de los soldados.

321 Los Romanos con solo el cuidado de exercitar su gente vencieron el mundo.

322 *L. 5. vers. E sabidores, & l. 8. ad fin. tit. 18. part. 2.* se ponderan, y exornan.

323 Ponderase la novela 16. de Justiniano, y un lugar de Casiodoro para el mismo intento.

324 Otro insigne de Seneca.

325 El daño que causó este descuido en nuestro caso, y que no se escusa con el temor, antes es como *prediccion*, segun Natal Comite.

326 Que no fue menos culpable el no haver dado el *Nombre*, y daños que de esto se siguieron.

327 Siempre es muy conveniente conocer los designios del enemigo, y que él no alcance los nuestros.

328 En no se guardando los preceptos militares todo se descompone, y unas cosas son ruina de otras: ponderase para esto un insigne lugar de Livio.

§. XIII.

329 Ponderanse las culpas de los cargos XII. XIII. y XIV.

330 Ponderanse los capitulos de la instruccion, que dicen como se han de reconocer los navios de enemigos, y se ha de llamar á Consejo.

331 Que no puede el General, ni sus Ministros alegar, ni pretender ignorancia de estos capitulos.

332 La razon, y consejo son las artes proprias de un General segun Tacito.

333 Agesilao dixo, que lo que mas ilustra á un General es la osadia, y el consejo, y que esto, aunque raras veces se junta, es justo que se procure.

334 *L. 4. in fine, tit. 21. part. 2. & l. 5. tit. 23. eod. part.* que tratan del sexo, y prudencia de los caudillos, y de como han de tomar consejo se ponderan, y exornan.

335 *L. 11. y 14. tit. 18. part. 2.* que tratan de la sabiduria, maestria y consejo que han de tener los Almirantes, Capitanes, y Noacheros en cosas de mar, se ponderan, y exornan.

336 Quien no tiene buen consejo por si, ni le sabe pedir á otros, será ruina de su persona, y exercito.

337 Mas obra en la guerra la prudencia, y consejo, que el valor, y esfuerzo de los soldados.

338 Alexandro respondió, habia conquistado el mundo en tan breve tiempo, con buenos consejos, y arte militar; y pruebase que esto puede, y suele vencer la mala fortuna.

339 No le disculpa al General la junta que dice haver hecho en su Capitana, y por qué.

340 Los consejos apresurados, y turbados con la vista del enemigo, no son de provecho, ni se oyen con los clamores del vulgo.

341 Refierese lo que pasó cerca de esto en el caso presente.

342 Los que goviernan no se han de dexar llevar por voces, ni aclamaciones del vulgo.

343 Debió llamar á consejo el Almirante, Capitanes, y Pilotos, y gente de cuenta de las demás naves.

344 Lo que el Almirante sintió de que no le llamasen á consejo, y de la errada resolucion de ir á Matanzas.

345 La misma quexa, y estrañeza tuvo Hernando Guerra, dueño de la Nao nuestra Señora de la Antigua, hombre muy practico.

346 En las cosas de guerra, y mas tan graves como esta, se requiere mucho consejo, y de muchos, y el General los ha de oir, y escoger el mas conveniente, como si juzgára una causa civil.

347 El Emperador Alexandro Severo hacia con mucho cuidado consejos de guerra, y que personas juntaba para ellos, y lo que les preguntaba.

348 En todas las cosas graves requiere el derecho que se consulten los Sabios del punto que se trata, y se escusan los que piden, y siguen buenos consejos, y ván perdidos los que no lo hacen.

349 Que aunque se huviera tomado buen consejo en el caso presente, es grave la culpa en no le haver sabido disponer, ni executar como convenia.

350 El General no dió orden para echar la plata á la mar, aunque huviera sido tan facil, ni para otra cosa alguna, y lo que los testigos dicen de su desmayo, y turbacion.

351 Ciceron llama *Boberia* ponerse en el daño, y peligro que se procura evitar, ó en otro mayor, y mas cierto.

352 El Piloto, ó qualquier otro que deja el camino, ó navegacion ordinaria, y echa por derrotas, y Puertos no conocidos, comete culpa grave, y paga los daños.

353 Tuvo obligacion el General, pues no salia el Puerto de Matanzas, de echar delante algunos barcos para sondearle, y reconocerle.

354 Ponderase la grave culpa de no haver sabido quemar los navios, aunque huvo tanto lugar para ello.

355 Los de Sagunto se quemaron á si, y á sus tesoros, por no caer en manos de Anibal.

356 Pescenio Nigro Emperador, no consentia que sus soldados llevasen dineros consigo, porque no se enriqueciesen con este despojo los enemigos. *L. Divus 6. de bonis damnatorum*, se explica, y enmienda, *ibid.*

357 Algunos Emperadores tuvieron por mejor govierno dexar que llevasen muchas riquezas, y sus mancebas, porque peleasen con mayor animo.

358 Como se quemó una flota muy rica, que estaba en Cadiz, porque no la tomase el Inglés.

359 Los Cartagineneses crucificaban al Capitan que tuvo, ó tomó mal consejo en la guerra, aunque tuviese buen suceso.

§. XIV.

360 Ponderase la culpa de no haver hecho resistencia alguna al enemigo.

361 Ponese la comprobacion de esta culpa, y los capitulos de la instruccion, que se contravinieron en ella.

362 A quien no se pone en defensa, ni hace de su parte lo que puede, ó debe, no le escusa la violencia, ó invasion de enemigos, por grande que sea, y ponderanse las palabras de Bellino, y Ayala.

363 Pruebase que Bartolomé Humada, que se alega en contrario, es de esta misma opinion.

364 Refierense las autoridades de Baldo, Boerio, y otros, que dicen lo mismo.

365 Angelo tiene por gravemente culpado al Castellano que huye en viendo la venida, ó trompera del enemigo, y por qué.

366 El Arrendador que no siembra, y cultiva la heredad como debe, no puede pretender descuento por esterilidad, ni otro caso fortuito. *L. ex conducta, §. cum quidam, l. si merces, §. conductor, D. locat.* se ponderan, y exornan, *ibid.*

367 El Pastor que en viendo al lobo desampara el rebaño, es mal Pastor, y traese un lugar insigne de Tertuliano.

368 Dios (aunque puede) no hace siempre milagros, ni favorece á los que no se ayudan.

369 Ponderase el exemplo de San Pablo en los Actos de los Apostoles.

370 Siempre se ha tenido por cobardia, huir del enemigo antes de verle el rostro. *Cap. 1. in fin. de remunt.* se pondera, y exorna, *ibid.*

371 El oficio de los Generales, y Capitanes es, animar sus soldados, y no desconfiar, ni desesperar en los casos arduos, ni en los adversos.

372 La fortuna cede, y se rinde á los Capitanes, que en los aprietos muestran valor, y constancia.

373 *L. 11. in fine, tit. 22. p. 2.* que dice: *Que el buen esfuerzo vence la mala andanza*, se pondera, y exorna.

374 Cornelio Tacito pone por señal del valor, saber luchar, y esperar contra la siniestra fortuna.

375 Demostenes afea mucho la flaqueza, y rendimiento, y por qué.

376 Manuel, Duque de Saboya, decia, que el mejor

jor compañero en los peligros, es el corazon fuerte, y alentado; y Cesar, que la fortuna se ha de ayudar con industria.

377 Los que se rinden al miedo, hacen cosas torpes, y feas.

378 Proponese la escusa que puede alegar el General, de que no se havia de poner á peligro, sin esperanza de buen suceso, y refierese el dicho de Antigono, y otro de Demostenes, con que suelen escusarse los que se retiran.

379 Reprueba se la sentencia de Demostenes con otra de Tertuliano.

380 Pruebase, que no es lícito huir, quando hay obligacion de vencer, ó morir, y puede ser vergonzosa, ó culpable la fuga.

381 Ponderase el lugar, y historia de los Macabéos, donde Judas con solos ochocientos soldados dió batalla á infinitos contrarios, y pruebase que no pecó en esto, y por qué.

382 El vencimiento no consiste tanto en el numero, como en el esfuerzo de los soldados, y buen orden, y exemplo de sus Capitanes.

383 A quien hace guerra con justa causa, suele Dios de ordinario dár la victoria.

384 Refierese el exemplo de Julio Cesar, y como animó á sus soldados en una ocasion apretada.

385 Cornelio Tacito cómo retrata á un General, y lo que debe hacer quando siente turbado, ó acobardado su exercito.

386 Del cuidado que deben tener los Capitanes en animar sus soldados con palabras, y obras, están llenos los libros.

387 Las compañías de á pié se llaman *Cohortes*, porque los Capitanes las exhortaban. *L. 22. tit. 23. part. 2.* se refiere, y exorna, *ibid.*

388 La defensa es natural, y enciende el corage, y escusa el ponerse en peligro.

389 Los peligros, y ocasiones arduas, y apretadas requieren consejos, y resoluciones osadas.

390 El miedo de la guerra suele hacer mas daño que ella.

391 Los que mas temen, son los que mas peligran, y en tales casos el mejor muro es el atrevimiento.

392 La huida no remedia, antes acerca, y aumenta los daños que rezelamos, y por qué.

393 Los Generales nunca han de consentir, que su exercito se ponga en huida sin orden, y desbaratado, y los daños de lo contrario.

394 Muchas veces no salen ciertos los poderes, y temores que rezelamos del enemigo, y asi no conviene desmayar antes de conocerle. Refierese un insigne lugar de Séneca.

395 En medio de nuestros rezelos, y temores, debemos considerar, que el enemigo no los tiene menores de nosotros, lo qual importa mucho para despreciarle.

396 Refierese para esto un insigne apotegma de Agis, Capitan de los Lacedemonios.

397 Pruebase con los autos de este proceso, que el enemigo tenia mucho miedo á los nuestros, y que aun no se atrevia á llegar á las naves, aun despues de haverlas desamparado.

398 Mas turbó á los nuestros el rezelo, y temor vano, que el verdadero valor del enemigo, y que esta escusa no la admite el derecho.

399 Satisfacese otra escusa del General, de que no pudo pelear, porque se le huyeron los soldados.

400 Erró en haverlos dexado acercar á tierra, porque con eso era cierto, que havian de huirse, y perder el brio.

401 Siempre se han de procurar poner los soldadós en parte donde vean que han de morir, ó vencer.

402 La necesidad expele la cobardia, y la desesperacion aumenta el corage, y suele ser causa de la victoria.

403 Refierense exemplos de esto, y en particular el de Quinto Metelo.

404 Justino dice, que los Locrenses vencieron á los Crotonienses, por haver peleado como desesperados.

405 Siempre en las guerras navales se ha de procurar tener la armada en mar ancha, y abierta, y la contraria echarla a la costa, y por qué.

§. XV.

406 No hay escusa que baste para no haver muerto en sus naves, y por defensa de ellas.

407 Que esta culpa está bien ponderada, y probada en los cargos del General, y Almirante. Y quanto la notaron, y afearon los enemigos.

408 Quando de derecho comun pudiera tener alguna escusa el Alcaide que pierde el Castillo sin morir en él, y por él, de derecho del Reyno no la tiene.

409 Las Leyes, fueros, y exemplos de España requieren expresamente defender, ó morir.

410 *L. 6. tit. 18. part. 2. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recop. & l. ult. tit. 19. lib. 4. fori*, se ponderan, y exornan.

411 *L. 7. & 13. tit. 18. part. 2.* ponen pena de traidor al Alcaide que dexa el Castillo, aunque sea con honesto color, y aunque fuera dél sea preso, ó muerto por los enemigos.

412 *L. 16. tit. 18. part. 2.* requiere que el Alcaide que salió del Castillo con justa causa, vuelva á morir en él, y por él, si sabe que se le han cercado los enemigos.

413 Las leyes de nuestro Reyno ponen por condicion el defender, ó morir, y esta se ha de cumplir en forma especifica, aunque parezca rigurosa.

414 El Alcaide que recibe en guarda el Castillo, ó el General la Armada con este cargo, no tiene de que agraviarse, si se le pide su cumplimiento.

415 Oldrado defiende el rigor de las leyes de Partida, y parece que las havia visto, y las llama *derecho de Nobles*.

416 Oldrado, y otros son de parecer, que puede el Castellano dexarse descomulgar antes que entregar el Castillo á otro, que aquel de cuya mano le recibió.

417 La descomunion es muerte del alma, y se tiene por pena capital, y mas grave que la del cuerpo.

418 Refierense las palabras de Cotereo, Belino, y Bobadilla, que son de la misma opinion, y los exemplos que traen remissivè.

419 Refierense las palabras de Humada en comprobacion de la misma sentencia.

420 Exemplo notable de Martin Vazquez de Acuña, sobre el cumplimiento de su omenage.

421 Acebedo tiene por justo, y pio este fuero de España, y considera algunas razones en su defensa.

422 La salud, y bien público se prefiere al particular, aunque sea con alguna dureza, ó agravio.

423 Por defender la Patria se puede, y debe aventurar la vida, y esto no es impiedad, sino fortaleza, y suma justicia. *Cap. fortitudo*, 23. q. 3. se refiere, y exorna, ibid. & *num.* 425.

424 De nuestros miembros, y acciones es mas dueño la patria, que nosotros mismos.

425 Refierese la opinion de algunos, que tienen ser lícito exponerse uno á muerte cierta, y evidente por el bien público, y en que se fundan.

426 Refierese otra mas segura, de que por lo menos se puede exponer á qualquier peligro de muerte, por grande que sea; y sus fundamentos.

427 Traese el exemplo de Eleazaro, referido en los Macabéos.

428 La Escritura, y los Santos celebran la hazaña de Eleazaro, y en que se diferenció de la de Sanson.

429 Los que curan apestados, y dán fuego á las minas de pólvora, ó se vuelan en los navios, cómo se escusan.

430 Los que mueren peleando por la patria viven perpetuamente en la gloria, y fama que alcanzan, y dexan; y los efectos que resultan de esto en derecho. §. 1. *vers. Et constat, instit. de excusation.* se pondera, y exorna, *ibid.*

431 Ciceron dice, que tienen lugar diputado en el Cielo con eterno descanso los que mueren peleando por la República.

432 *Cap. omnium vestrum*, 23. q. 5. *cap. omnì timore*, 23. q. 8. con otros que dicen, que los que mueren en guerra justa se ván al Cielo, se explican, y exornan.

433 *L. 12. & l. 6. tit. 18. & l. 10. tit. 23. part. 2.* que tratan de como los Capitanes, y Cavalleros han de estimar mas la fama que la vida, y pasar, y sufrir trabajos, y peligros, se ponderan, y explican.

434 La honra, fama, y buen nombre valen mas que la vida, y hacienda.

435 Refierense dos lugares insignes de Ciceron en sus Filipicas.

436 Los Generales, y Capitanes tienen obligacion de reparar mas en ganar fama con su muerte, y por qué.

437 Virgilio llama muerte hermosa la que sucede á un Capitan peleando en la guerra: y como se entiende esto por Seneca, y Platon.

438 Refierese un Emblema de Camerario, en que dió á entender doctamente lo referido.

439 Los Lacedemonios tenian ley de morir, primero que huir en la guerra. Y la carta que escrivió Brasidas á los Eforos en esta razon.

440 Los Arenienses juraban lo mismo en el Templo de Aglaura, y la forma de este juramento.

441 Estas leyes se parecen á las de nuestras Partidas, y Justo Lipsio las llama duras, pero utiles, y de buenos efectos.

442 Los exemplos suelen mover mas que las razones, y autoridades.

443 Refierense los de los Saguntinos, Numantinos, Astapenses, y otros remissivè.

444 Judas Macabéo tuvo por mayor gloria morir peleando, que vivir escusando la batalla.

445 Hazaña, y valor de un Capitan de los Persas en una batalla naval.

446 Otra de Periarco, Capitan de los Lacedemonios.

447 Cecilio Paulo se dexó matar en la rota de Canas, porque no se dixese que vivia despues de tan gran infortunio.

448 Lucio Pinario mató á los Ciudadanos que le persuadian que entregase la Ciudad, y Alcazar de Etna en Sicilia.

449 Fulcaro, Capitan de Narsete, viendose desbaratado en Alemania, quiso mas morir, que esperar la reprehension de su General.

450 Soliman Turco, honró mucho á Nodasto, porque defendió bien la fortaleza de Buda, y castigó á los soldados que se le entregaron.

451 El Dandulo, Capitan Veneciano, quiso mas morir cabe sus vanderas, que dexarlas desamparadas.

452 Pedro Martinez, Alferez de Baeza, como defendió el pendon á los Moros, y honras que por ello recibieron sus descendientes.

453 Un soldado Romano cortadas las manos arrancó á bocados las narices, y orejas de su contrario.

454 El General Pedro del Pulgar, quiso mas morir en su Almiranta, yendose á pique, que desampararla, aunque pudo salvarse.

455 Siempre han sido honrados, y alabados los que mueren en esta forma, y vituperados, y castigados los que han hecho lo contrario. Y exemplos de ello remissivè.

456 Los Romanos no quisieron recibir ocho mil soldados, que se dexaron rendir, y prender de Anibal en la batalla de Canas.

457 Vasco Perez, Alcaide de la fortaleza de Gibraltar fue notado, y castigado por no haverse dexado morir en ella, sin embargo de sus escusas.

458 Los Pisanos castigaron con gran rigor á los soldados, que estaban de presidio en una torre del Puerto de Labrona, por verla casi arruinada con la bateria de los contrarios, y las razones que dieron para este castigo.

459 Los Genoveses del vando Guelfo trabucaron á unos soldados, porque entregaron la torre del Faro á los Givelinos.

460 El Castellano de Velva fue degollado estos dias porque no defendió bien á los Olandeses aquella Plaza.

461 El Castellano de Manfredonia por haver rendido aquella fuerza á los Turcos, fue condenado en carcel perpetua, y huvo votos que le condenaron á muerte.

§. XVI.

462 Casos, y delitos hay en que se pueden castigar las desgracias.

463 Quando hay causa bien puede uno ser castigado sin preceder culpa. *Cap. sine culpa, de reg. jur. in 6.* se explica y exorna *ibid.*

464 La causa, y utilidad pública, hace que se pueda algunas veces salir de los estrechos términos del derecho.

465 *L. 2. D. de legib.* donde se dice, que la ley castiga los pecados involuntarios, se pondera, y explica.

466 Las estatuas, los brutos, y los cadaveres, suelen algunas veces ser castigados por el exemplo.

467 Los furiosos, aunque por la infelicidad del hado, suelen ser relevados de pena, tambien se han visto yá castigados por la misma razon, como el que hirió al Rey Catolico.

468 Condenaciones hay que se tienen por justas, solo por parecer que son necesarias.

469 Aunque el Capitan que hace lo que debe, no tenga culpa en la pérdida, ó desgracia de la batalla, todavia suele ser aborrecido, y desestimado del pueblo.

470 En muchas Naciones han sido castigados los Capitanes por desgracias que tuvieron en las batallas.

471 Refierense los exemplos de Bomilcar, Asdrubal, Maqueo, Anibal, Tisaferne, Mirron, Leostenes, Pausanias; y lo que usan los Turcos.

472 En materias arduas el derecho es no mirar al derecho, y no abrir puerta á fraudes, y delitos.

473 Si en materias como la nuestra se admiten escusas, pruebas, y pleitos, se desvanecerá el rigor de las leyes, que tratan de ellas, porque ningun culpado dexará de hallar quien le escuse, y abone.

474 Los vicios del animo son de dificultosa probanza, y se suelen cubrir con capa de virtudes. *Cap. sæpe 41. distinct.* se pondera y exorna, *ibid.*

§. XVII.

475 En los delitos militares es mas saludable la severidad, que la misericordia.

476 Los Ministros, y soldados de la guerra, han de te-

temer, y experimentar todo el rigor de sus penas, porque no lleguen á despreciarlas.
477 En las cosas de la guerra es mucho lo que se pierde, y aventura, quando se peca, y asi no reciben perdon sus delitos, ó descuidos. Ponderase un insigne lugar de Valerio Maximo.
478 Vegecio pone esto por Aforismo militar.
479 Garolo Escrivano dice, que todos los bienes de un Reyno, penden de castigar severamente los delitos militares, y todos los daños de lo contrario.
480 Pedro Erodio siente lo mismo, y que el castigo hace briosos, y esforzados á los floxos, y cobardes.
481 Quinto Curcio dice, que el perdon de estos delitos no consiste en la grandeza del Principe, sino en la disposicion de los subditos.
482 Con la impunidad crecen los delitos, y no es prudencia por perdonar á uno, hacer malos á muchos. Ponderase un lugar de Arnobio. *Cap. sed illud. 45. distinct.* se pondera, y exorna, *ibid.*
483 Clearco decia, que los soldados han de temer mas á su Principe, ó General, y sus penas, y castigos, que á los enemigos, y por qué.
484 *L. 27. in fine, tit. 21. part.* dice lo mismo, atribuyendolo á los antiguos.
485 Los Romanos en ninguna cosa fueron mas asperos, y observantes que en la militar disciplina. *L. 3. §. in bello 15. de re milit. l. pastiminium* y *§. filius quoque*, se ponderan y exornan, *ibid.*
486 La esperanza de acercarse el fin, y remate de un trabajo, parece que le divia, y alienta á proseguir lo que falta, con Casiodoro.
487 Alexandro Severo ponia la conservacion de la Monarquia en la severidad de los castigos, y ordenes militares.
488 Los Romanos se hicieron Señores del Orbe, con sola la observancia de la disciplina militar.
489 Los castigos militares no solo han de ser severos, sino breves, y acelerados, y por qué.
490 Valerio Maximo dixo, que estos castigos havian de ser *Abscisos*, y tratase de la propria significacion de esta palabra.
491 Quando se vé que el delito no tiene escusa, no es necesario formar pleito para su castigo.
492 La citacion con ser remedio natural, y de derecho Divino, se escusa, quando se sabe que el ausente no puede tener disculpa que le aproveche.
493 Las penas no se deben dilatar en delitos graves, y notorios, y por qué.
494 En los mismos casos, y por la misma razon no se admite apelacion, ni suplicacion.
495 En este de que se trata, se debiera haver procedido en la dicha forma.
496 En los delitos antiguos parece que no se procede con tanta aspereza, como en los recientes.
497 Pero esto se entiende, quando han pasado diez años, y con otros requisitos. *L. si diutino, 25. de pœnis*, se pondera, y exorna, *ibid.*
498 En delitos militares, y tales como el presente, aun despues de veinte años se puede, y debe proceder al castigo. Y el exemplo de los de Arcadia.
499 Los reos no tienen disculpa que les pueda ser de provecho.
500 Las causas grandes se han de juzgar con grande animo. Y asi espera lo harán los Señores nombrados en esta.

PRE-

PREFACION.

1 AUnque * se suele decir comunmente, que las leyes callan entre las armas (a); pues las armas callaron tanto, é hicieron tan poco estruendo en el caso de que he de tratar en este discurso, justo será que hablen, y sean oidas las leyes, y levanten no solo la voz, sino tambien la espada de la vengadora justicia (b): porque siquiera hayamos visto desnuda alguna en este miserable suceso.

2 Que * los fueros, y privilegios, que conceden á los Soldados escrivir su testamento en la bayna, no se entienden quando tienen dentro de ella la espada, sino quando la bañaron primero en sangre enemiga, y con ella, ó con la propria, que vierten las heridas que han recibido, rubrican sus postreros elogios, y se han hecho dignos de los agenos (c).

3 Ni será mucho, * ni nuevo, que pidamos, y procuremos se vean, y sientan armadas las leyes, en el castigo de este delitos pues ese suele ser proprio, y antiguo epiteto de ellas (d).

4 La mayor * gravedad del consistió, en que se viesen desarmadas nuestras Armadas, dexando tan barata á los enemigos una presa tan rica.

5 Y causando * no solo nora, sino aun pena, ó indignacion en los mismos (como consta por el proceso) haverla conseguido sin sangre (e), y carecer del triunfo que esperaban en su victoria, porque no se les dió ocasion de pelea (f).

6 Confieso * cierto, que quisiera mucho no ser Fiscal en este negocio; porque siempre deseo mas alabar, que culpar acciones agenas, y persuadir premios, que solicitar escarmientos. Pero perdon merece, quien acusa forzado por la obligacion del Oficio (g).

7 Y puedeme * en el servir de consuelo, que no me aparto del todo de mi natural instituto (como Ciceron dixo (h) en ocasion semejante) pues esta acusacion, mas se debe tener, y juzgar por defensa, supuesto que acusando á uno, ó á otro, defiendo á muchos, y con el exemplo que se pretende, se aseguran muchas Ciudades, muchas Provincias, y la conservacion de la dilatada Monarquia del Imperio de España.

8 A lo qual * debió de atender Alexandro Severo (i), quando llamó á los Fiscales *Mal necesario*. Y Antonio Fabro (k), que los dá nombre de *Procuradores Generales*: porque aunque lo sean solo de las causas del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demás

(a) Cicer. *pro Milone: Silent. leges inter arma, nec se expectari jubent, cùm ei qui expectare velit nunc injusta pœna iucunda sit, quàm justa repetenda.* Seneca *in Hercul. furent. traged. 1.*

Arma non servant modum,
Nec temperari facile, nec reprimi potest
Strictus ensis ira, bella delectat cruor.

Dixi alia *lib. 3. de Ind. jure, cap. 6. n. 44. & seqq.* & vide Valer. Max. *lib. 5. cap. 2.* ibi: *Inter armorum namque strepitum verba Juris Civilis exaudiri non possunt.* Ajala *de jure & offic. belli, lib. 2. cap. 5. num. 6.*

(b) *L. cum vir 15. C. ad leg. Jul. de adult.* ibi: *Jubemus insurgere leges, armare jura gladio ultore.*

(c) *L. milites 15. C. de testam. militar. Proinde sicut juris rationibus licuit, ac semper licebit, si quid in vagina, aut clypeo literis sanguine suo rutilantibus adnotaverint, aut in cultore inscripserint gladio, sub ipso tempore, quo in prælio vitæ certus deret finiunt, subjuncti voluntatem suæ hujusmodi esse oportet.* Et ita desertores, vel ignavi hoc jure non gaudent, *l. ex militari, D. de milit. testam.* Tiber. Decian. *lib. 7. crim. cap. 15. num. 78.* & Petr. Cabal. *resol. crim. cent. 3. casu 294. n. 119.*

(d) *Proœm. Instit.* ibi: *Imperatoriam Majestatem non solùm armis decoratam, verum etiam legibus oportet esse armatam.* Prudentius:

Lex armata ruit, sed nescit crimen operiri.

d. l. cùm vir, ibi: *Armari jura.* Tull. *in orat. de Arusp. resp. Armâ judicium, atque legum.* Cornel. Tacit. *in dialog. de clar. Orat.* loquens de eloquentia forensi: *Quid* (inquit) *rationi, quàm exercere artem, quæ semper Obrai Posthumus.*

armatus, præsidium amittis, opem alienis feras? Conducit *l. advocati 14. C. de advoc. diver. judicior. l. 1.* ibi glos. *C. de Justin. Cod. confr.* & alia quæ tradit Rocin. *de Majest. Princip. in princip. & in §. non tamen armis.*

(e) Tacit. *lib. 3. Annal. post princip. Quisque ingrata quæ fuit, ex temeritate sua, omittunt cædes, & vulnera, & sanguis; avaritiæ prædæ pensabantur.*

(f) D. Cyprian. *serm. 4. de mortalitate in prin. Nisi præcesserit pugna, non potest esse victoria: tunc datur victoribus corona. Non gubernator in tempestate dignoscitur, in acie miles probatur.* D. Ambros. *de offic. Non est gloriosa victoria, nisi ubi fuerint laboriosa certamina.* Seneca *in proverb. Victoria sine adversario brevis est læta.*

(g) *L. si delinquit, 7. §. si necessaria, D. Qui satisdare cog.* Specul. *tit. de judic. §. 3. vers. Illud autem*, late Mascard. *concl. 1235. 2* quo habuit Tusc. *lib. 6. conc. 101.*

(h) Cicer. *in Verr. orat. 4. Quæ in negotio tamen illa me rei, Judices, convenit, quod hoc, quæ videtur esse accusatio mea, non potius accusatio, quàm defensio est existimanda. Defendo enim multos mortales, multas Civitates, Provinciam, Siciliam totam. Quamobrem si mihi meus est accusandus prope modum manere in isto uno video, & non omnino à defendendis hominibus, subvertendisque discedere.*

(i) Lamprid. *in Severo*, refert Pet. Bellinus *in tract. de bello, 2. p. tit. 23. n. 17.*

(k) Ant. Fab. *in suo Codice, lib. 1. tit. 2. definit. 49. n. 7.* ibi: *Semper enim persona Procuratoris generalis est certa, quamvis non ideò dicatur generalis, quòd sit omnium procurator (est enim rotius Principis) sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem & Reip. utilitatem pertinent, curam gerit.*

temer, y experimentar todo el rigor de sus penas, porque no lleguen á despreciarlas.
477 En las cosas de la guerra es mucho lo que se pierde, y aventura, quando se peca, y asi no reciben perdon sus delitos, ó descuidos. Ponderase un insigne lugar de Valerio Maximo.
478 Vegecio pone esto por Aforismo militar.
479 Garolo Escrivano dice, que todos los bienes de un Reyno, penden de castigar severamente los delitos militares, y todos los daños de lo contrario.
480 Pedro Erodio siente lo mismo, y que el castigo hace briosos, y esforzados á los floxos, y cobardes.
481 Quinto Curcio dice, que el perdon de estos delitos no consiste en la grandeza del Principe, sino en la disposicion de los subditos.
482 Con la impunidad crecen los delitos, y no es prudencia por perdonar á uno, hacer malos á muchos. Ponderase un lugar de Arnobio. *Cap. sed illud. 45. distinct.* se pondera, y exorna, *ibid.*
483 Clearco decia, que los soldados han de temer mas á su Principe, ó General, y sus penas, y castigos, que á los enemigos, y por qué.
484 *L. 27. in fine, tit. 21. part.* dice lo mismo, atribuyendolo á los antiguos.
485 Los Romanos en ninguna cosa fueron mas asperos, y observantes que en la militar disciplina. *L. 3. §. in bello 15. de re milit. l. pastiminium* y *§. filius quoque*, se ponderan y exornan, *ibid.*
486 La esperanza de acercarse el fin, y remate de un trabajo, parece que le divia, y alienta á proseguir lo que falta, con Casiodoro.
487 Alexandro Severo ponia la conservacion de la Monarquia en la severidad de los castigos, y ordenes militares.
488 Los Romanos se hicieron Señores del Orbe, con sola la observancia de la disciplina militar.
489 Los castigos militares no solo han de ser severos, sino breves, y acelerados, y por qué.
490 Valerio Maximo dixo, que estos castigos havian de ser *Abscisos*, y tratase de la propria significacion de esta palabra.
491 Quando se vé que el delito no tiene escusa, no es necesario formar pleito para su castigo.
492 La citacion con ser remedio natural, y de derecho Divino, se escusa, quando se sabe que el ausente no puede tener disculpa que le aproveche.
493 Las penas no se deben dilatar en delitos graves, y notorios, y por qué.
494 En los mismos casos, y por la misma razon no se admite apelacion, ni suplicacion.
495 En este de que se trata, se debiera haver procedido en la dicha forma.
496 En los delitos antiguos parece que no se procede con tanta aspereza, como en los recientes.
497 Pero esto se entiende, quando han pasado diez años, y con otros requisitos. *L. si diutino, 25. de pœnis*, se pondera, y exorna, *ibid.*
498 En delitos militares, y tales como el presente, aun despues de veinte años se puede, y debe proceder al castigo. Y el exemplo de los de Arcadia.
499 Los reos no tienen disculpa que les pueda ser de provecho.
500 Las causas grandes se han de juzgar con grande animo. Y asi espera lo harán los Señores nombrados en esta.

PRE-

PREFACION.

1 AUnque * se suele decir comunmente, que las leyes callan entre las armas (a); pues las armas callaron tanto, é hicieron tan poco estruendo en el caso de que he de tratar en este discurso, justo será que hablen, y sean oidas las leyes, y levanten no solo la voz, sino tambien la espada de la vengadora justicia (b): porque siquiera hayamos visto desnuda alguna en este miserable suceso.

2 Que * los fueros, y privilegios, que conceden á los Soldados escrivir su testamento en la bayna, no se entienden quando tienen dentro de ella la espada, sino quando la bañaron primero en sangre enemiga, y con ella, ó con la propria, que vierten las heridas que han recibido, rubrican sus postreros elogios, y se han hecho dignos de los agenos (c).

3 Ni será mucho, * ni nuevo, que pidamos, y procuremos se vean, y sientan armadas las leyes, en el castigo de este delitos pues ese suele ser proprio, y antiguo epiteto de ellas (d).

4 La mayor * gravedad del consistió, en que se viesen desarmadas nuestras Armadas, dexando tan barata á los enemigos una presa tan rica.

5 Y causando * no solo nora, sino aun pena, ó indignacion en los mismos (como consta por el proceso) haverla conseguido sin sangre (e), y carecer del triunfo que esperaban en su victoria, porque no se les dió ocasion de pelea (f).

6 Confieso * cierto, que quisiera mucho no ser Fiscal en este negocio; porque siempre deseo mas alabar, que culpar acciones agenas, y persuadir premios, que solicitar escarmientos. Pero perdon merece, quien acusa forzado por la obligacion del Oficio (g).

7 Y puedeme * en el servir de consuelo, que no me aparto del todo de mi natural instituto (como Ciceron dixo (h) en ocasion semejante) pues esta acusacion, mas se debe tener, y juzgar por defensa, supuesto que acusando á uno, ó á otro, defiendo á muchos, y con el exemplo que se pretende, se aseguran muchas Ciudades, muchas Provincias, y la conservacion de la dilatada Monarquia del Imperio de España.

8 A lo qual * debió de atender Alexandro Severo (i), quando llamó á los Fiscales *Mal necesario*. Y Antonio Fabro (k), que los dá nombre de *Procuradores Generales*: porque aunque lo sean solo de las causas del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demás

(a) Cicer. *pro Milone: Silent. leges inter arma, nec se expectari jubent, cùm ei qui expectare velit nunc injusta pœna iucunda sit, quàm justa repetenda.* Seneca *in Hercul. furent. traged. 1.*

Arma non servant modum,
Nec temperari facile, nec reprimi potest
Strictus ensis ira, bella delectat cruor.

Dixi alia *lib. 3. de Ind. jure, cap. 6. n. 44. & seqq.* & vide Valer. Max. *lib. 5. cap. 2.* ibi: *Inter armorum namque strepitum verba Juris Civilis exaudiri non possunt.* Ajala *de jure & offic. belli, lib. 2. cap. 5. num. 6.*

(b) *L. cum vir 15. C. ad leg. Jul. de adult.* ibi: *Jubemus insurgere leges, armare jura gladio ultore.*

(c) *L. milites 15. C. de testam. militar. Proinde sicut juris rationibus licuit, ac semper licebit, si quid in vagina, aut clypeo literis sanguine suo rutilantibus adnotaverint, aut in cultore inscripserint gladio, sub ipso tempore, quo in prælio vitæ certus deret finiunt, subjuncti voluntatem suæ hujusmodi esse oportet.* Et ita desertores, vel ignavi hoc jure non gaudent, *l. ex militari, D. de milit. testam.* Tiber. Decian. *lib. 7. crim. cap. 15. num. 78.* & Petr. Cabal. *resol. crim. cent. 3. casu 294. n. 119.*

(d) *Proœm. Instit.* ibi: *Imperatoriam Majestatem non solùm armis decoratam, verum etiam legibus oportet esse armatam.* Prudentius:

Lex armata ruit, sed nescit crimen operiri.

d. l. cùm vir, ibi: *Armari jura.* Tull. *in orat. de Arusp. resp. Armâ judicium, atque legum.* Cornel. Tacit. *in dialog. de clar. Orat.* loquens de eloquentia forensi: *Quid* (inquit) *rationi, quàm exercere artem, quæ semper Obrai Posthumus.*

armatus, præsidium amittis, opem alienis feras? Conducit *l. advocati 14. C. de advoc. diver. judicior. l. 1.* ibi glos. *C. de Justin. Cod. confr.* & alia quæ tradit Rocin. *de Majest. Princip. in princip. & in §. non tamen armis.*

(e) Tacit. *lib. 3. Annal. post princip. Quisque ingrata quæ fuit, ex temeritate sua, omittunt cædes, & vulnera, & sanguis; avaritiæ prædæ pensabantur.*

(f) D. Cyprian. *serm. 4. de mortalitate in prin. Nisi præcesserit pugna, non potest esse victoria: tunc datur victoribus corona. Non gubernator in tempestate dignoscitur, in acie miles probatur.* D. Ambros. *de offic. Non est gloriosa victoria, nisi ubi fuerint laboriosa certamina.* Seneca *in proverb. Victoria sine adversario brevis est læta.*

(g) *L. si delinquit, 7. §. si necessaria, D. Qui satisdare cog.* Specul. *tit. de judic. §. 3. vers. Illud autem*, late Mascard. *concl. 1235. 2* quo habuit Tusc. *lib. 6. conc. 101.*

(h) Cicer. *in Verr. orat. 4. Quæ in negotio tamen illa me rei, Judices, convenit, quod hoc, quæ videtur esse accusatio mea, non potius accusatio, quàm defensio est existimanda. Defendo enim multos mortales, multas Civitates, Provinciam, Siciliam totam. Quamobrem si mihi meus est accusandus prope modum manere in isto uno video, & non omnino à defendendis hominibus, subvertendisque discedere.*

(i) Lamprid. *in Severo*, refert Pet. Bellinus *in tract. de bello, 2. p. tit. 23. n. 17.*

(k) Ant. Fab. *in suo Codice, lib. 1. tit. 2. definit. 49. n. 7.* ibi: *Semper enim persona Procuratoris generalis est certa, quamvis non ideò dicatur generalis, quòd sit omnium procurator (est enim rotius Principis) sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem & Reip. utilitatem pertinent, curam gerit.*

más que pertenecen á su dignidad, y al bien comun de todo su Reino.

9 Haviendo pues * de comenzar á discurrir en este negocio, olgára (como dice Salviano) (l) de hallar palabras que igualen su gravedad, y la indignidad de sus circunstancias, para que hubiera tanto de vigor, y eficacia en la quexa, como ha havido de dolor en la causa.

10 Pero contentaréme * con ponderar lo que de ella resulta, que este (segun sentencia de Quintiliano) (m) es el mejor modo de abogar, y vencer. Y entonces solo hay necesidad de Oradores, quando se pretenden violentar los ánimos de los Jueces, ó apartarlos del conocimiento de la verdad.

§. I.

De la gravedad de este delito, por todas sus circunstancias; y en particular por la de haver perdido tan gran tesoro.

11 LAs penas * se deben proporcionar siempre con los delitos (n), para que (como dixo M. Tulio) (o) cada uno sienta castigo igual en su vicio, y la fuerza se pague con la cabeza; la avaricia, con el dinero; la sobervia, con la ignominia. Porque siendo estos los frenos de la Republica, andaria (como añade Filon (p), poco advertido el Legislador que quisiese trocarlos.

12 Pero * en qualquier especie de los mismos delitos, es doctrina sentada de nuestros Jurisconsultos, y otros graves Autores (q), que crece su atrocidad por sus circunstancias; y que estas se suelen agravar, ponderando la causa, la persona, el lugar, el tiempo, la calidad, la cantidad, y el suceso.

13 Todas * las hallamos juntas en grado superlativo en este de que tratamos, pues vemos perdida una Flota con tan incomparable riqueza, que en lo registrado, y por registrar se tiene por cierto que pasaba de millones. Y que las personas á quien tocaba el cargo de su defensa, aun siquiera no se pusieron en ella, y dexaron * llevar francamente nuestro tesoro, nuestras naves, nuestras armas á los Cosarios, con tan afrentoso, y lastimoso suceso (r): y en tiempo que tan necesitada estaba España de tan importante socorro: y en lugar, que si huviera mas reportacion, ó consejo, se pudieran ofrecer muchos para ofender al enemigo, ó para defenderse dél; y por lo menos para estorvar que no se llevára la presa, quemando, ó barrenando las naves, ó echando á la mar oro, plata, y demás cosas de estima: con que huviera sido menor nuestro daño. Porque (como dice Flavio Vegecio) (s) en todas las expediciones militares es condicion comun, que se tenga por doblada la perdida, quando llega á hacerse con ella mas poderoso el contrario. Y segun la sentencia de Xenofonte (t) la abundancia que conseguimos del despojo del enemigo, no solo nos sirve de vitualla, y refuerzo, sino de gloria inmortal entre todos los hombres.

14

15 Pero * dexando esto para otro lugar, y ciñendo en este lo que toca á la cantidad de la presa, tengo por cierto, que se han visto pocas de tanta importancia en el siglo que corre, ni en los pasados.

16 Pues * si ponemos en cuenta los tres antiguos despojos, que ganaron Romulo de Acron, Rey de los Cecinenses; Cornelio Coso de Larte Tolumnio, Rey de los Veyentos, y Claudio Marcelo de Viridomano, Rey de los Franceses, y los encarecieron tanto los Romanos, que por esta razon los llamaron *Opimos*, consagrando los primeros á Jupiter Feretrio, los segundos á Marte, y los terceros á Quirino; de que hacen memoria Tito Livio (u), y otros Autores, hallarémos, que juntos, montaron quatrocientos y ochenta

ases,

(l) Salvian. *lib. 6. de gubern. Dei, pag.* 210. *Vellem mihi hoc loco ad exequendam rerum indignitatem, parem negotio eloquentiam dari, scilicet, ut tantum virtutis esset in querimonia, quantum doloris in causa.*

(m) Quintil. *lib. 6. institt. orat. cap.* 14. *Nam quæ argumenta nascuntur ex causa, & pro meliore parte, plura sunt semper: ut qui per hæc vicit, tantum non desinit ipsi advocatum sciat. Ubi verò animis judicum vis afferenda est, & ab ipsa veri contemplatione abducenda mens, ibi proprium Oratoris opus est.*

(n) *L. Peripiendum, D. de pœn. l. sanctimus, C. eod. l. Peditus, D. de interd. reip. & ante. cap. afferamus* 24. *q.* 3. cum traditis á Menoch. *de arbitrar. lib.* 1. *q.* 90. *num.* 38. Guillerm. Forner. *lib.* 1. *select. c.* 15. & á Me *in tract. de parricid. lib.* 1. *cap.* 20.

(o) Tull. *lib.* 1. *de legib. Noxiæ parem esse pœnam oportet, ut in rhe qualique vitio plectatur & vis capite avaritia mulctæ, honoris cupiditas ignominia sanciatur.*

(p) Phil. *lib. de præm. & pœn. Inepti sunt Nomothetæ, qui non aquas pro dignitate cujusque facinoris animadvertiones statuunt, qui vi pecuniam, vulneri infamiam, cædi exilium, furto ofeculæ minantur.*

(q) *L. aut facta* 16. §. *sed hæc D. de pœn.* ibi: *Sed hæc quatuor genera consideranda sunt septem modis: causa, persona, loco, tempore, qualitate, quantitate, & eventu*, §. *atrox, Institt. de injur. l.* 1. *tit.* 16. *p.* 2. Quintil. 6. *inst. cap.* 1. *Atrocitas crescit ex his, quid factum sit, à quo, quo animo, quo loco, quo tempore, quo modo*: cum late adductis á Farinac. *in prax. crimin. lib.* 1. *tit.* 1. *quæst.* 15. *num.* 64. *& tit.* 3. *quæst.* 18. *n.* 60. *& seqq. & de furt. q.* 165. *ex num.* 13.

(r) Liv. *lib.* 34. *Ita enim bello, & pace quæritur, ut inter omnes conveniat, nec quicquam turpius esse, quàm ista certamine cessisse Regno: nec præclarius quicquam, quàm pro dignitate ac majestate omnem fortunam expertum esse.*

(s) Veget. *lib.* 3. *de re milit. cap.* 21. *In omnibus prœliis expeditionis conditio talis est, ut quidquid tibi prodest, adversario nocet: quod illum adjuvat, tibi semper officiat.*

(t) Xenoph. *de rth. gest. Grac. lib.* 5. *Ab hostibus parta abundantia, non solùm commeatum, sed immortalem gloriam apud omnes mortales parere solet.*

(u) Liv. *decad.* 1. *lib.* 4. Marc. Varro, *lib.* 4. *de ling. Lat.* Plutarch. *in Romul.* Valer. Max. *lib.* 3. *cap.* 2. Vell. Paterc. *lib.* 2. eleganter Properc. *lib.* 4. *Eleg.* 10. ubi sic incipit:

Nunc Jovis incisam cautes aterite Feretri,
Armaque de Ducibus trina recepta tribus.

ases, ó libras, segun el computo de Alexandro ab Alexandro (x), que quando hayan sido de oro, dando á cada libra doce onzas, que es lo que entre ellos tenia (aunque la nuestra tiene diez y seis) y á cada onza setenta y dos sueldos aureos, que es lo mismo que setenta y dos castellanos, no vienen á montar mas que 421535. escudos, y cinco reales de nuestra moneda, conforme á la reduccion que se puede colegir, de lo que en esta materia doctamente apunta Budeo, Covarrubias, y otros Autores (y).

17 La misma * desigualdad se hallará en el aprecio, y estimacion de las presas que se han conseguido en otras batallas navales, y por notables conservan su memoria en diversas historias. Y especialmente en la de Paulo Diacono (z), que refiere, y encarece la de trecientos navios de los Romanos, contra otros tantos de los Cartaginenses. La de Escipion Africano, en que venció á Anibal con Antioco (a): La de Duilio, y Claudio, Consules Romanos (b); Y otra de Escipion contra el mismo Anibal, en que á la vista de Cartago le quemó quinientas naves, y ganó por despojos veinte mil libras de plata, y ochocientas de oro, fuera de otras alhajas de precio (c): La de Atalo, que navegó contra Roma, con armada de tres mil y trecientos Navios, á quien venció, y desbarató el Emperador Onorio (d).

18 Filipo Valesio, * Rey de Francia, segun refiere Pineda en su Monarquia (e), juntó, y llevó una armada de trecientos y ochenta Navios contra Eduardo, Rey de Inglaterra, por el qual fue vencido, y desbaratado cerca de Clusa; pero tampoco parece haber igualado esta presa á la que sentimos.

19 Lo mismo * me quiero persuadir, por lo tocante al cumulo de tan prontas, y añechadas riquezas, en la que se hizo al Gran Turco, en la celebrada Batalla Naval de Lepanto, año de mil quinientos setenta y uno, segun lo que de la repartícion de sus despojos refieren los que de ella escrivieron (f).

El rescate * que Atahualpa Inga, Tirano del Perú, dió en precio de su libertad al insigne, y nunca bastantemente alabado Marques Don Francisco Pizarro, no pasó de dos millones de oro, como escriven Antonio de Herrera, y Pedro Opmeero (g), aunque ha sido no menos encarecido, que embidiado de todas Naciones (h). 20

Y si * los que quieren engrandecer mucho el primer saco de Ambers, le aprecian en quinientos mil escudos, y el segundo en algo menos de diez millones (aunque el Franchi, mal afecto á los Españoles, dice haver pasado de veinte) y el de Cadiz en quinientos mil ducados (i); yá se vé qué concepto, y estimacion harán de este de que tratamos en los siglos futuros, en los quales se suelen aumentar siempre mucho las cosas de los pasados (k). 12

De esta * ponderacion venimos yá en conocimiento de la grave pena de este delito, si es que hay alguna, que pueda corresponder á la calidad, y cantidad de su daño. Porque en los robos, latrocinios, ó piraterios considerables, que se cometen en la tierra, ó en el mar, siempre establecieron las leyes pena de muerte. Y aun añadieron, que para exemplo, y terror de otros se pusiesen las cabezas de los delincuentes en el lugar dondo se hizo el delito (l). 22

Y por la misma * pena mandaron que pasasen los que aunque no hayan hecho el robo, ó la presa, fueron causa, ó dieron ocasion, y lugar á que otros la hiciesen, aunque no se les pruebe dolo, sino culpa leve, ó levisima, como se dispone en ambos derechos (m). 23

De la qual * parece imposible se escapen, ó escusen los reos á quien acusamos, pues procedieron con tanta remision, floxedad, y descuido, en caso tan grave, y donde en to- 24

(x) Alexand. *lib.* 1. *Genial. cap.* 14. & ibi ejus additionat. Tiraq.

(y) Bud. *de Asse in princip. & capit. seqq.* Georg. Agricol. & Alciat. *in tract. de ponder. & mensur.* Covarr. *de numism. cap.* 3. §. 1. & *cap.* 6. *num.* 4. Plaz. *in epit. delict. lib.* 1. *cap.* 2. Otalor. *de nobilit.* 2. *part. cap.* 4. Alons. Gall. *en su quilatador de oro y plata*, y el docto I. C. Alons. Carranz. *en su ajustamiento de monedas, pag.* 166. & *seqq.*

(z) Paul. Diacon. *lib.* 2. *Hist. pag.* 86.

(a) Idem *lib.* 4. *pag.* 121.

(b) Idem *lib.* 2. *pag.* 82. & *pag.* 89.

(c) Idem *lib.* 3. *pag.* 116 & *seqq.* Argenti pondo viginti millia, auri octingenta, cætera supellectilis copiosa.

(d) Idem *lib.* 14. *pag.* 224.

(e) Pined. *in Monarch. lib.* 22. *cap.* 27. §. 4.

(f) Illesc. *in Histor. Pontif.* 2 *part. lib.* 6. *cap.* 44. §. 1 Cabrer. *en la vida de Felipe II. lib.* 9. *cap.* 26. Fr. Alons. Fernand. *en los milagros del Rosario, lib.* 6. Geron. Caten. y Don Anton. de Fuenmayor *en la vida de Pio V.* & alii passim.

(g) Anton. Herrer. *in histor. gener. Indiar. decad.* 3. *lib.* 3. *cap.* 3. Pet. Opmeer. *in opere Chronograph. pag.* 463.

(h) Sur. *in comment. sub anno Domin.* 1558. Sim. Majol. 1. *tom. dier. Canicular. colloq.* 19. *pag.* 427. dixi Ego *in tract. de Indiar. furt, lib.* 1. *cap.* 5. *num.* 46. & *lib.* 5. *cap.* 6. *num.* 12.

(i) Herrer. *in histor. gener. lib.* 16. *cap.* 11. *in fine*, & *lib.* 18. *cap.* 15. *fol.* 642. & *cap.* 5. *in fine*, Cabrer. *in vita Philipp. II. lib.* 11. *cap.* 7. y Lanar. *en las guerras de Flandres*, donde refiere, y refuta al Franchi.

(k) Propert. *lib.* 3. *Eleg.* 1.

Omnia post obitum fingit major vetustas,
Magnum ab exequis nomen in ora venit.
Demosthen. *Olynth.* 1. *Quæ præterierunt omnia, plurimum æstimantur.*

(l) *L. capitalium* §. *grassatores.* & §. *famosos D. de pœn. l.* 18. *tit.* 14. *part.* 2. cum latè adductis ab Anton. Gom. 3. *variar. cap.* 3. *num.* 10. Peguer. *decis. crimin.* 40. *num.* 3. & 7. Petr. Gregor. *lib.* 17. *Syntagmat. &* Farinac. *de furtis, q.* 167. *part.* 5.

(m) *L. qui occidit* 30. §. *penult. l. in lege Aquilia* 44. *D. ad leg. Aquil. l. quod si nolit*, §. *Pomponius, D. de ædilitio edicto, cap. fin. de injur.* ibi: *Seu aliis irreparabi-*

todo tiempo, y trance debieran haver tenido, y mostrado suma vigilancia, valor, y cuidado; tomando siquiera exemplo del que tienen los enemigos. Pues * (como dixo Oracio) (n) donde ellos velan, y trabajan tanto por buscar nuestro daño, no es justo que nosotros estémos dormidos.

Y no pudieron, * ni debieron ignorar, que donde es mayor el peligro, debe ser mayor el recato (o). Y que quien lleva cosas de tanto precio á su cargo, ha de medir con su estimacion el desvelo, y prevenir, trabajar, y pugnar quanto fuere posible por guardarlas, y defenderlas (p).

Esto * se agrava mas, si seguímos la doctrina de Socrates, de quien (como dice Ciceron en sus paradoxas) la tomó la escuela de los Estoicos, enseñando, que todos los pecados eran iguales, considerando el exceso, ó descuido de cometerlos, y de faltar el hombre al cumplimiento de lo que debe (q); y sacando de este principio, que es igual la culpa del Piloto, ó Governador de una Nave, si por su negligencia, ó ignorancia se pierde llena de paja, que si la perdiera cargada de oro.

Pero yo * no la tengo por verdadera, ni conforme á derecho, y buena razon; porque á serlo, no dixeran nuestros Consultos, (r) que en los hurtos, y otros delitos se atiende la cantidad. Y huvieramos de censurar, y castigar igualmente el hurto de un huevo, que el de un precioso diamante: cosa que jamás la ha admitido ninguna República (s).

§. II.

De la perdida de la reputacion.

AUnque * es tan considerable, y digna de riguroso escarmiento esta perdida, por el interés pecuniario, sube mucho de punto, y excede todo encarecimiento, si la añadimos el daño, y menoscabo que puede haver causado á la estimacion, y reputacion de las armas de España, en las Naciones estrañas, el ver deslustrado, y manchado los reos el valor de la nuestra, con el poco que mostraron en esta ocasion, como en otra semejante (aun con menor causa) lo dixo Caio Jurisconsulto (t).

Porque * como gravemente nos enseña el Divino Ambrosio, quien hay que no juzgue por mas leve el vicio del cuerpo, que el del animo; y el daño del patrimonio, que el dispendio de la honra (u), cuya estimacion, aun considerada en personas particulares, suelen nuestras leyes preferir á la vida (x).

Y en los Reinos, * y Estados de tanta importancia, que en la conservacion de la reputacion de ellos, ponen todos los Politicos su principal autoridad, y defensa. Y la tienen por mas poderosa que las armas, y fortalezas (y); porque una vez perdida, causa graves inconvenientes, que producen muchos, y varios desordenados efectos, á los quales no se puede despues ocurrir, sino es con gran trabajo, é industria, y con graves expensas.

Y

---

bus opem forte tulisti, aut hæc imperitia tua, sive negligentia evenerunt, Salicet. cons. 62. inter consilia Baldi, lib. 2. & plures alii apud Tusc. lit. D, concl. 8. Jul. Clar. in praxi, §. fin. q. 84. Et quòd occasionem damni dans, damnum dare videatur, Seraphin. de jurram. privileg. 7. num. 26. Port. cons. 58. num. 2. part. 2. Cavalcan. decis. 26. num. 57. part. 2.

(n) Horat. *lib. 1. epist. ad Lolium:*

Ut jugulent homines, surgunt de nocte latrones;
Ut te ipsum serves, non expergisceris.

(o) *L. 1. §. sed etsi quis, D. de Carbon. edicto, l. 2. D. de ventre inspic. cap. ubi periculum de elect. lib. 6. can. quiescamus, 40. dist. cap. fin.* junctis glos. *verb. Perioculose, de officio Delegati, l. 4.* ubi glos. *1. tit. 17. p. 1.* latè Tusc. *lit. P, concl. 281.*

(p) Juven. *satyra 10.*

Pauca licèt portes argenti vascula puri,
Nocte iter ingressus gladium contumque timebis,
Et mota ad Lunæ trepidabis arma silentis umbram, &c.

D. Bernard. *serm. de triplic. advent. Quid ego infelix, quòd tot verram, si tantum depositum contigerit negligentius custodire?* Tradit alia Luc. de Pen. *in rubr. de litor. & itin. custod. lib. 12. vers. An autem,* & *Nos infra num.*

(q) Cicer. *paradox. 3. Parva, inquit, res est; atqui magna culpa. Nec enim peccata rerum eventu, sed vitiis hominum mensienda sunt. In quo peccatur id potest aliud alio majus esse aut minus. Ipsum quidem illud peccare, quoquo te verteris unum est. Aut navem everrat gubernator, an calcem, in re aliquantum in gubernatoris inscitia nihil interest, &c.*

(r) *Dict. l. aut facta, §. sed hæc, D. de pœn.* cum similibus relatis, *inp. num. 12.*

(s) Glos. & DD. *in §. gallinarum, inst. de rerum divis.* ubi quod licèt committatur furtum in una gallina, imò & in uno ovo, non tamen pro eo debet homo vapulare, Petr. Gregor. *lib. 37. Syntagm. cap. 1. & seqq.* Petr. Boulen. *in reptit. l. capitalium. §. famosa num. 38. & seqq. D. de furt.* Alber. *in l. 1. in fine, D. de ab igni,* ubi quod magis punitur, qui facit furtum magnum quàm qui parvum: latè Farinac. *de furtis, d. q. 165. num. 18. & seqq.* pulcrè Horat. *lib. 1. serm. sat. 3.*

(t) *L. 2. D. de liberali causa* ibi: *Quoniam iniurias eorum ad dolorem nostrum injuriamque nostram porrigitur.* Conducit text. *in l. quod si nolit 32. §. qui manicis, vers. Præsumptum, D. de ædilitio edicto,* ibi: *Quia nudatæ sunt non infamatæ,* cum latè adductis à Tiraq. *in l. 13. connub. n. 11. & de nobilit. cap. 12.* & Mant. *in glossario, clas. 17. c. 12.*

(u) D. Ambros. *3. offic. cap. 4. Quis enim vitium corporis, aut patrimonii damnum non levius ducat vitio animi, aut existimationis dispendio?*

(x) *L. iti quidem, §. quòd si dederit, D. quod met causa,* ibi: *Cum vir bonus iste motus major quàm mortis sit; l. furta, D. de manum. vind. l. 4. & ult. tit. 3. parte 5.* cum latè congestis à Bobad. *in Polit. lib. 2. c. 14. n. 43.* doctissim. Valenzuel. *cons. 92. n. 1.* Amesc. *de potest. in se ipso lib. 2. cap. 1. ex num. 22. & cap. 12. per tot.* dixi Ego *in meo discursu de præcedentia, num. 26.*

(y) Petr. Gregor. *de Repub. lib. 22. c. 8.* Besold. *in dissert. polit. de arcan. rerum pub. c. 1. n. 1. pag. 241.* Kirkner. *disp. de Rep. 20. thes. 1.* Trajan. Boccalin. *Ragual. 15. part. 2.* & Valenzuel. *in discursu stat. & belli, 2. par. consid. 6. & 19. & consid. 16. num. 8.* Vannot. *animadv. polit. volum. 2. num. 1278.* ibi:

Non enim alia rei est, quæ Regnis plus noceat, quàm Principem auctoritatem remei amittere. Nam ex hoc inconvenienti multi variique effectus inordinati exoriuntur, quibus non nisi maximis laboribus, & industria gravissimique expensis occurri tamdem potest.

(z) Quint. Curt. *lib. 8. Just. Lips. lib. 4. polit cap. 9.*

(a) Joan Boter. *lib. 1. de detti. fol. 17.*

(b) Valenzuel. *ubi supra, consid. 13. n. 32.* ibi: *Hoc operatur effectus in Rege habente, qui amittente eorum vassalli, & aliis reputationem. Nam si illam habuerit, divitiæ efficiuntur, sin verò eam perdiderit, ad pauperiem redigitur.*

(c) Connestag. *in præfat. hist. Reg. Portug. Vivunt ex opinione, & sustentantur potiùs, eò, quod se esse putant, quàm quod sunt re vera.*

(d) Bocalin. *1. part. Raggual. 4. Molto esagerò la felicità della potente Monarchia di Spagna, la grandezza della quale disse, che non stava posta nelle fucine di oro, è di argento de Perù della Nuovo-Spagna, del Rio de la Plata, è della Castiglia dell Oro: Ne meno ne Regni che ella possedeva tenea numero. Ma nella tela qualità è ripartitione della sua honoratissima natione.*

(e) Sallust. *in Catilin. in princip. Imperium facilè iis artibus retinetur quibus initio partum est:* Polib. *lib. 1. histor. Nemo aliter censebunt quæri Imperia debere, aliter teneri. Nec imbiberant eos optimè retinere dominia, qui in iisdem institutis perseverant, quibus ea initio sunt adepti.* Tacit. *15. Annal. Non ignavia magna Imperia conteneri, virorum armorumque faciendum certamen &c.* Tradit alia Just. Lips. *lib. 2. polit. capit. 5.* Albergat. *de Card. offi. lib. 2. cap. 2.* & Valenzuel. *d. discursu 2. part. consider. 18. num. 5. & consider. 20. num. 48.*

(f) Sallust. *supra: Verum ubi pro labore desidia, pro continentia & æquitate libido atque superbia invasere, fortuna simul cum moribus immutatur.*

(g) Vulcat. Gallican. *in Avid. Cassio,* quem refert Petr. Gregor. *lib. 11. de Republ. cap. 10. n. 21.* inquiens: *Evenire potuisse, ut essent insidiæ ac periret Romani Imperii reverentia &c.*

(h) Thom. Boc. *de signis Ecclesiæ, lib. 8. cap. 1. & 7. & lib. 12. cap. 7. & 23.* Bottell. *de præstant. Reg. Cathol. cap. 46.* Bot. Maluend. Aldret. Bobadill. Salazar & alii quos refero, & sequor, *lib. 1. de Ind. jure, cap. 16. num. 51. & seqq.* & latius *in discursu de præcedent. num. 35. & 36.*

(i) Simon. Majol. *colleq. 20. de horbis, pag. mihi 449.* Thom. à Jesu *de procurand. omnium gent. salute, lib. 2. cap. 8. pag. 56.* & alii, quos refero *lib. 2. de Indiar. jure, cap. 25. num. 15.*

(k) Joan. Barcl. *in Euphormione,* sive *Satyrico 4. part. cap. 6.* ibi: *Sunque avarili famam, opulentiæ Indicæ nomine, & ingentibus prætrectæ verbis, causa & industria fraude intentant.*

Y assi * Quinto Curcio, referido por Justo Lipsio (z), llama á la Magestad, y reputacion del Imperio, *Tutela de su salud.*

El Botero * dice (a), que en ella consiste el verdadero Patrimonio del Principe. Porque como añade un Docto moderno (b), aquel verdaderamente es rico que la conserva, y el que llega á perderla se reduce á suma pobreza.

Y el * Conestaglo escribe (c), que los Reyes de Portugal vivian, y se sustentaban, no tanto con lo que eran, como con lo que de sí mismos opinaban, y presumian.

Y hablando * en comun de nuestra poderosa, y dilatada Monarquia de España (aunque no sin algun genero de ironia) dice el Satyrico Ragualista (d) que su felicidad, y grandeza no está puesta en las hornazas de oro, y plata que le vienen del Perú, Nueva-España, y otras Provincias, ni en los Reinos sin numero que posee, sino en la calidad, presuncion, y reputacion de su muy honrada nacion.

Los * Reinos, segun la noble, y celebrada sentencia de Crispo Salustio (e), á quien siguieron, ó imitaron Polybio, y el Tacito, ningunos medios tienen mas faciles, y seguros para conservarse, que los que tuvieron para adquirirse.

Los de España * se conquistaron, y dilataron con el valor, y opinion de sus armas, y se han asegurado, y establecido con los grueso socorros que se traen de las Indias. Si la perdida de uno, y otro se menosprecia, introducirse ha la pusilanimidad en lugar de la valentia; la floxedad en el del trabajo; la demasia, y sobervia desterrarán la templanza, y justicia; y la fortuna se nos irá trocando al peso, ó paso de las costumbres (f).

Y assi * conviene, que para no descaecer mas en lo de adelante, sea tan exemplar, y severa la demostracion en el castigo de este delito, como lo requiere la gravedad de la causa. Trayendo á la memoria, el que por otra, de circunstancias muy diferentes, hizo Avidio Casio (g), mandando ahorcar los Capitanes, que sin orden suyo acometieron, y vencieron á tres mil Sarmatas en la ribera del Danubio, solo por decir, que pudo suceder que cayeran en alguna celada, y se perdiera la reverencia, y reputacion del Imperio Romano. El qual * (aunque grande, y autorizado) era mas de veinte partes menor, que el que hoy comprehende, y govierna el Sceptro de España, como lo advierten Tomas Bozio (h), Camillo, Borrello, y otros muchos Autores, de quien hago copiosa mencion en otros escritos.

Especialmente * si advertimos, haver sido este el primer tesoro de las Indias, que despues que se descubrieron ha caido en manos de Hereges, ó de otros enemigos de nuestra Corona; para que no faltase linage alguno de desventura en tan lastimoso suceso. Pues * con esto venimos tambien á perder uno de los eficaces motivos con que persuadiamos que havia estado, y estaba Dios de nuestra parte en la adquisicion, y retencion de aquellas Provincias: del qual hicieron mucho caso Simon Majolo (i) y otros Autores que yo asimismo refiero en otro lugar.

Y con esto * (aunque muy á nuestra costa) se havrá desengañado el moderno Satyrico (k), que era de opinion, que con cautela, é industriosa malicia blasonabamos mas en España de la opulencia de estos tesoros, que todos los años se traen de las Indias, de lo que ellos verdaderamente merecen. Pues por lo que vieron en esta ocasion de solo el emblo de una Provincia, podrán conocer lo que pueden, y suelen haver rendido, y rinden esta, y las otras, en mas de un siglo, que ha que se desentrañan como Pelicanos, por sustentarnos,

nos, y enriquecernos con la sangre de sus venas, que son de oro, y de plata (l). Y asi * 43
con mayor razon reconoce á *Nuestro Gran Rey* por unico dueño de casi quanto de estos dos generos hay en el mundo el elocuentisimo Padre Carlo Escrivano (m), no acabando de encarecer sus perpetuas, y repetidas cosechas.

§. III.

Porque fue especie de prodicion.

44 SI es grave * este delito, y por el consiguiente lo deben ser sus penas, por la ponderacion de la cantidad de tan gran tesoro, y de la reputacion de las armas de España, que por su causa perdimos, como queda probado. No es menos grave, por la de las calidades que en él concurrieron (n).

45 Pues quando * no le queramos dar nombre de *Prodicion expresa*, que es haver entregado esta Flota, tesoros, y armas de ella, dolosamente á los enemigos. El qual crimen es derecha traicion, y de los que llaman de *Magestad ofendida en primera cabeza* (o), y tiene pena de muerte, y perdimiento de bienes, con perpetua ignominia, asi en la persona del que le comete, como en sus descendientes; como en muchas partes nos lo enseñan nuestros Jurisconsultos, y otros graves Autores (p).

46 Por lo menos * le podrémos llamar *Prodicion presunta*; la qual resulta de tantas culpas no solo leves, sino graves, y enormes, que intervinieron en perpetrarle, de que irémos tratando en este discurso. Y la hacen, que casi venga á juzgarse de una misma naturaleza * como lo dicen los Doctores (q), quando equiparan el dolo expreso al presunto, que nace de la lesion enormisima. 47

Mas * en nuestros terminos el Angelico Doctor Santo Tomas (r) asentando por llano, que se puede tener por actual, y voluntario perpetrador de un delito, quien no previene lo necesario para escusarle. Pues por lo menos indirectamente concurre, ó ayuda por esta via á los que derechamente le hacen; y poniendo el exemplo en el Piloto que pierde la nave, por haver desistido de su govierno. 48

Lo qual * viene á ser en sustancia, lo que como por regla de derecho nos havia enseñado antes Julio Paulo Jurisconsulto (s), diciendo, que el que no hace lo que debe, es visto hacer contra lo que debe. Porque en el mismo no hacer está incluso el contravenir á lo que debia. 49

A que * alude Lactancio Firmiano (t), diciendo, que quien puede socorrer al que está pereciendo, es visto matarle, si no le socorre. 50

Y no * menos bien Cornelio Fronton (u), quando puso en esto la estrecha, y rigurosa significacion de la palabra *Delito*, diferenciandola de la palabra *Pecado*. Porque delinquir, es no hacer uno lo que debe, y pecar, hacerlo, pero menos bien. 51

Y en orden * á esto tenemos ley expresa del Emperador Constantino (x), en que manda, sea quemado vivo, quien con accion, ó omision depravada, y culpable, diere lugar á que los Barbaros enemigos del Pueblo Romano, se enriquezcan con sus despojos, ó por otro camino interviniere en la division de sus presas. 52

La

(l) Vide quæ de ingentibus divitiis ex Indiis in Hispaniam trajectis dixi *in dicto meo discursu de præcedentia, num.* 42. & *seqq.*

(m) Carol. Escriv. *in Politico Corbitiano, in Epist. ad nostrum Regem* ibi: *Tu mihi primus, qui mundum universum auro densè perfluis & gemmis. Nam quod illis prope fatigetur Orbis ab Oriente, & Occidente tuo est. In te perpetua horum messis sive vindemia, unoque verbo, fœcunditas æterna est, priorque vitam semper sequenti sternit, fœnoraria auri, argentique redhibitione, &c.*

(n) *Dict. l. aut factæ, §. sed hæc, D. de pœnis*, ibi: *Qualitate*, cum similibus relatis *inp. num.* 12.

(o) *L. 1. l. 2. l. Majestatis* 10. *D. ad leg. Jul. Majest.* ibi: *Majestatis autem crimen est illud, quod adversus populum Romanum, vel adversus securitatem ejus committitur, aut qui exercitum deseruit. Cujus ope, consilio dolo malo Provincia, vel Civitas hostibus prodita est, l. proditores, D. de re militari, l. 1. & per tot. tit. 2. part. 7.*

(p) Dictis juribus, & *in l. quisquis, C. ad leg. Jul. Majest.* ibi: *Utpote Majestatis reus gladio feriatur, bonis ejus omnibus fisco nostro addictis &c.* Bart. *in extravag. ad reprim. verb. Rebeles*, Bald. *in c. 1. §. 1. quibus mod. feud. amitt.* Alex. *in l. 1. §. delinquunt, D. de pœn.* Felin. *in cap. 1. de homic.* Gig. *in tract de crim. læsæ Majest. tit de proditore*, Par. de Puteo *in tract. de re milit. lib. 6. §. duo militet, num. 2.* Claud. Coter. *in cod. tract. lib. 3. cap. 6.* Anr. Conc. *ad leg. Jul. Majest. cap. 2.* Ayala *de jure, & offic. bell. lib 3. cap. 12.* Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. cap. 29. & 30.* & plures alii apud Farinac. *4. tom. crimin. q. 22. & seqq.* & Pet. Caball *resolut. crimin. cent. 3. cap. 294. num. 226.*

(q) *L. si superstite C. de dolo l. si tutor ubi glos.* & Bald. *num. 2. C. de pœric. tut. l 7. tit. 25. part. 5.* Bald. *cons. 89. lib. 1.* Rolan. *cons. 7. num. 4. lib. 3.* Socin. Jun. *cons. 48. num. 25. lib. 1.* Ripa. *respons. 138.* Greg. Lop. *in l. 56. tit. 5 part 5.* Covarr. *lib. 2. var. cap. 4. num. 5. & in cap. quamvis, 3. p. §. ult.* Gutierr. *in auth. sacramenta num. 92.* & latè Molin. *de primogen. lib. 4. cap. 9. num. 32. & 34.*

(r) D. Thom. *1. 2. quæst. 6. art. 3.* ibi: *Respondeo dicendum, quòd voluntarium dicitur, quod est à voluntate: ab aliquo autem dicitur esse aliquid dupliciter, uno modo directè, quod scilicet procedit ab aliquo in quantum est agens, sicut calefactio à calore: alio modo indirectè, ex hoc ipso quod non agit; sicut submersio navis dicitur esse à gubernatore, in quantum desistit à gubernando.*

(s) *L. qui non facit 123. D. de reg. jur. Qui non facit, quod facere debet, videtur facere adversus ea quæ non facit.*

(t) Lact. Firmian. *lib. 6. devin. inst. cap. 22. Qui succurrere perituro potest, si non succurrerit, occidit, facit l. necare videtur, D. de liber. agnosc.*

(u) Cornel. Front. *de differens. vocab.* ibi: *Qui deliquit, non fecit, quod facere debuit, qui peccavit, hoc fecit, sed parum rectè.*

(x) *L. si quis à Barbaris, C. de re milit. Si quis à Barbaris scelerata fallione facultatem depræd ationis in Romanos dederit, vel si quis alio modo fallam diviserit, vivus comburatur.*

53 La qual * ley pondera allí Accursio contra los Castellanos, que dexan llegar los contrarios á escalar, y robar el Castillo, que es lo mismo que dexar entrar en la Nave, como luego dirémos, cuya sentencia refiere, y sigue Baldo (y), Martino Laudense, Mateo de Afflictis, Gregorio Lopez, y otros Autores, dando á este delito, á boca llena, nombre de *Prodicion*.

54 Y hablando * en comun de qualquier Presidente, Prefecto, ó Governador, que dexa entrar, ó permanecer los enemigos en la Ciudad que tiene á su cargo, ó en su territorio, lo enseñaron, y calificaron con el mismo nombre de *Prodicion*, el proprio Baldo, y otros muchos que comunmente le refieren, y siguen (z).

55 Alexandro, * y Martino Laudense (a) equiparan en tales casos el dolo, y la negligencia; y dicen, que el que en ellos se hallare culpado, demás de las penas referidas, está obligado á satisfacer todos los daños, é intereses del Principe.

56 Y no * son de olvidar los exemplos de Pausanias, y Leotycides, Capitanes de los Lacedemonios, que refiere Erodoto (b), los quales fueron condenados en pena de proditores, por haver dilatado dár unas batallas, ó procedido en ellas con menos esfuerzo. De los quales exemplos hizo mencion Pedro Erodio (c), y en fuerza de ellos concluye, que son proditores los que proceden floxamente en el conflicto de la batalla, ó los que del todo dexan, ó dilatan el darla, teniendo ocasion para lo contrario.

§. IV.

Por ser desercion, y dedicion.

57 PEro * quando sea menos cierto lo que del nombre, y calidad de la prodicion, que se puede pretender intervino en este delito, dexamos probado; y nos contentemos con darle el que aun no podrán negar los mismos culpados; conviene á saber, *de desercion, y total desamparo de la Flota que iba á su cargo, y haverla dexado en manos del enemigo*: tenemos lo que nos basta para que asimismo se deba juzgar por de Magestad ofendida, y castigar * con el rigor de sus penas, que en qual- 58
quiera de sus cabezas, y mas en este, que tambien se cuenta entre los de primera, tiene (como diximos) (d) pena de muerte, y confiscacion de bienes, con mayor, ó menor gravedad, segun los grados, y circunstancias que en el caso intervienen (e).

Asi * lo enseñaron expresamente los Ju- 59
risconsultos Ulpiano, y Marciano (f), igualando la desercion con la prodicion, y mostrando que incurren en ella, y en el crimen de lesa Magestad en primera cabeza: *Los que desamparan el Exercito de su cargo, ó los Castillos, y Fortalezas, y otros Presidios, y puestos, cuya custodia se les ha cometido, ó ceden, ó se rinden al enemigo sin pelear, ni ponerse en defensa, ó le dexan francos los Reales, y sus despojos.* Palabras que parece estaban mirando el suceso presente, pues en él intervino todo esto por nuestra desgracia.

Lo mismo * enseña el Jurisconsulto Me- 60
nandro (g), quando la huida, y desercion del Soldado fue en el acto de la batalla, cuyas palabras trasladaron los Emperadores Griegos en su Basilico (h).

Y lo tiene por tan cierto Angelo, y Martino Laudense (i), que aun al Soldado herido no le permiten dexar su vandera, sin que primero tenga licencia del Capitan.

A esto * miró Escevola (k) quando dixo, 61
que los Soldados no pueden dexar sus vanderas sin peligro, y que por eso gozan del privilegio de la restitucion, y son vistos estar ausentes por causa de la República, como lo advirtió bien Acursio (l), declarando la palabra *Peligro*, y diciendo, que es del perjurio; porque todos los Soldados juraban de

pe-

(y) Bald. *in l. ex Divi, C. de locato.* ibi: *Qui deseruit custodiam castri, proditor dicitur*, Martin. Laudens. *de Castellan. quæst. 21.* Mat. de Afflict. *tit. quæ sint Regalia, cap. 1. §. & bona committentium*, & Gregor. Lop. *in l. 1. tit. 18. part. 2. verb. Fará traycion.*

(z) Bald. *in l. 1. D. de rer. divis. quæst. 42.* Martin. Laudens. *de crimin. læsa Majestat. quæst. 38.* Gig. *in tod. tract. sub tit. de prodit. quæst. 1. num. 13.* & Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 29. num. 8.*

(a) Alexand. per text. ibi: *in l. 3. D. de offic. Præfect. Vigil. & in l. Divus, D. de offic. Præsid.* Laudens. *dict. tract. de Castellani, quæst. 33.*

(b) Herodotus.

(c) Petr. Herod. *lib. 7. rer. judicat. tit. 4. fol. 268.* ibi: *Prodit, qui data opera minus strenuè pugnat & qui, cùm posset bellum conficere, moratus est.*

(d) *Supra num. 45.*

(e) *L. quisquis, C. ad leg. Jul. Majest. l. 1. & per tot. tit. 18. lib. 8. Recepil.* late Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 17. num. 7. & cap. 19. num. 16. & 45.* Joan. Ign. *in quæst. an Rex Franc. recog. super. ex num. 108.* Bellon. *cons. 32.* & Corras. *memorab. Senatus-Consult. cons. 1. cap. 10.*

(f) *L. 2. D. ad leg. Jul. Majest.* ibi: *Aut qui exercitum deseruit, nam & hoc capite primo legis Majestatis enumeratur, l. 3. §. 1. D. eod.* ibi: *Lex autem Julia Majestatis præcipit eum, qui majestatem publicam læserit teneri, qualis est ille, qui imbellis cesserit aut arcem non tenuerit, aut castra concesserit.*

(g) *L. non omnes 5. §. 1. D. de re milit.* ibi: *Qui in pace deseruit, eques gradu pellendus est, pedes militiam mutat. In bello idem admissum capite puniendum est.*

(h) Basilic. *lib. 52. tit. 1. cap. 13. pag. 471. Qui belli tempore fugitivus factus est, capite punitur, &c.*

(i) Angel. *in l. 1.* per textum ibi, *C. ob long. temp. præscript.* Martin. Laudens. *de bello, quæst. 47.*

(k) *L. militet 45. D. ex quib. caus. major. Militet omnes qui discedere à signis sine periculo non possunt Reipublicæ causa abesse intelliguntur.* Idem docet *l. 2. tit. 7. part. 3.*

(l) Accurs. *dict. l. verbo Periculo*, ibi: *Perjurii, vel mortis.*

pelear con valor, y constancia, como luego diremos. Y el de la muerte, porque esta era la pena ordinaria que se daba á los desertores.

62 Estefano Papa, * refiriendo todos los casos en que se incurre en pena de infamia (m), pone este de huir en el tiempo de la batalla; y asi huvo algunos que pensaron, que de derecho Canonico se havian restringido á sola ella la de este delito; y ponen esta por una de las diferencias que hay entre ambos derechos; pero la glosa parece que los reprueba, dando á entender, que no porque alli se exprese la nota, y pena de infamia, se escusan, ó derogan las otras de lesa Magestad, y ultimo suplicio, de que trataron Ulpiano, y Menandro (o).

63 Esta * misma opinion, comprehendiendo todos los casos que se han referido, y contandolos entre los que constituyen crimen de Magestad ofendida, siguen Decio, Gigante, Deciano, y otros inumerables Autores (p), teniendola por comun, y testificando de la práctica de ella en todas las Naciones del mundo.

64 Pero * ninguna ha declarado, y establecido esto tan apretada, y repetidamente como la nuestra, en sus celebradas leyes de las Siete Partidas, en las quales tenemos el derecho Comun que se debe guardar en España (r), y de las quales razones podremos decir con mas razon que Tullio de las de sus Doce Tablas, que son un Seminario de toda buena enseñanza, y Filosofia (s).

65 Y asi en todas las del titulo 23. de la segunda Partida se ponen Importantes preceptos, de cómo se han de haver los Caudillos, y sus Soldados en los hechos de guerra: y entre los principales, este de no huir, ni desamparar jamás la batalla, sino antes, *ser sofridores, é feridores, segun los antiguos dixeron, despues que fueren vueltos en las lides con los enemigos para facer lo que les conviene en fecho de Cavalleria* (t).

66 Y en todo * el titulo 18. de la misma Partida, tratando de cómo se han de guardar los Castillos, y Fortalezas, ninguna hay que dexe de poner pena de traycion conocida á los que por qualquier guisa los desamparan, sin morir en su guarda, y defensa, ó volverlos á los Señores de cuya mano los recibieron. Y asi advierte el Glosador de ellas, que no abrieron puerta á dispensacion, excepcion, ó disimulacion alguna (u), porque si los han de volver *en todas guisas*, ningun caso quisieron dexar excluido.

Pero es * muy notable, y digna para 67
nuestro intento de particular advertencia la ley sexta del mismo titulo, que instruyendo á un Alcayde de un Castillo en las cosas que ha de guardar, y refiriendo las partes que ha de tener, dice asi:

Tener Castillo de Señor, segund fuero antiguo de España, es cosa, en que yace muy grand peligro. Cà pues ha de caer el que lo tuviere, si le perdiere por su culpa, en traycion que es puesta, como egual de la muerte, del Señor: mucho deben todos los que lo tuvieren, ser apercebidos en guardarlos, de manera que no cayan en ella. E porende, pues que en las leyes antes desta, havemos dicho de cómo los deben recibir, é por quien: queremos, hi mas decir, de cómo los deben guardar, é en qué manera. E para esta guarda ser fecha cumplidamente, deben hi ser catadas cinco cosas. La primera, que sean los Alcaides tales, como conviene, para guarda del Castillo. La segunda, que fagan ellos mismos lo que deben en guarda dellos. La tercera, que tenga hi de omes cumplimiento. La quarta, de vianda. La quinta, de armas. E cada una destas queremos mostrar cómo se debe facer. E porende decimos, que todo Alcayde que tuviere Castillo de Señor, debe ser de buen linage, de padre, ó de madre. Cà si lo fuere, siempre havrá verguenza, de facer del Castillo cosa que le esté mal, ni porque él sea denostado, ni los que dél descendieren. Otrosi debe ser leal, porque todavia sepa guardar, que el Rey, ni el Reyno, non sean desherados del Castillo que tuviere. E aun ha menester de ser esforzado, que non dubde de se parar á los peligros que al Castillo avinieren. E sabidor conviene que sea, porque sepa facer, é guisar las cosas que conviniéren á guarda, é á defendimiento del Castillo. Otrosi, non debe ser mucho escaso, porque hayan sabor los omes, de fincar de mejor miente con él. Cà asi como seria mal, de ser muy desgastador de las cosas que fueren menester para guarda del Castillo, otrosi lo seria, de non saber partir con los omes lo que tuviese, quando menester les fuere. E non debe ser muy pobre, porque non haya cobdicia de querer enriquescer de aquello que le dieren para la tenencia de Castillo. E demás de todo esto, debe ser muy acucioso en guardar bien el Castillo que tuviere, é non se partir dél en tiempo del peligro. E si acasciese, que gelo cercasen, ó gelo combatiesen, debelo amparar fasta la muerte. E por tormento, ó ferir, ó matar la muger, ó los fijos, ó otros omes qualesquier que amase, ni por ser él preso, ni atormentado, ó ferido de muerte, ó amenazado de matar, ni por otra razon que ser pudiese, de mal, ó de bien que le ficiesen, ó le prometliesen de facer, non debe dár el Castillo, ni mandar que le diesen. Cà si lo ficiese, caeria porende en pena de traycion, como quien trae Castillo de su Señor.

Lo mismo * repite otra ley del proprio 86
titulo (a), declarando el esfuerzo, y ardimiento que deben tener los tales Alcaydes, por estas palabras:

Sabidores fueron mucho los antiguos de España, para guardar su lealtad: Porende catando todas las cosas, porque los Castillos fuesen mejor guardados, de manera que los Señores non los perdiesen, é catando todo aquello, porque esto se ficiese mejor, pusieron, que aquellos que estuviesen en los Castillos ficiesen dos cosas. La una, en defenderlos con ardimiento, é con esfuerzo. La otra, con sabiduria, é con cordura. E la que ha de ser con ardideza, é con esfuerzo es, que deben defender el Castillo muy ardidamente, feriendo, é matando los enemigos los mas de recio que pudieren, de manera que los non dexen llegar á él. Cà en esto non debia catar á padre, ni á fijo, ni á señor que ante hoviere havido, ni á otro ome del mundo, que del otro Cabo fuere, que viniesen á que el Castillo le quisiesen facer perder: porque mucho seria cosa sin razon, é contra derecho de guardar el ome á aquel que le ficiese traydor. Otrosi, deben haver grande esfuerzo en sofrir todo miedo, é todo trabajo que les y biniga tambien en velar, como en sufriendo sed, é fambre, ó frio, ó todo trabajo que y prisiese. Cà pues que el Castillo non han á dár si non á su Señor, menester ha que tomen esfuerzo en si, porque lo puedan facer, é non cayan por su culpa en traycion. E por ende muerte, ni otro peligro, que es pasadero, non deben tanto temer, como la mala fama, que en cosa que fincaria siempre á ellos, é á su linage, si non ficiesen lo que debiesen en guardar el Castillo, &c.

Esto * llamó *fuero leal de España* otra ley 69
de Partida (b), permitiendo que el padre coma al hijo, antes que desamparar el Castillo, diciendo asi: *E aun hay otra razon, porque el padre podria esto facer, cà segund el fuero leal de España, seyendo el padre cercado en algun Castillo que toviese de Señor, si fuese tan cuitado de fambre, que no hoviese al que comer, puede comer al fijo, sin mal estanza, ante que diese el Castillo sin mandado de su Señor.*

Del * mismo vocablo usó el Señor Rey 70
Don Alonso en otra ley del Ordenamiento (c), que hoy se halla recopilada, donde tratando qué cosa es traycion, y de quántas maneras se comete, dice: *La quinta es, quando el que tiene por el Rey Villa, ó Fortaleza se alzare con aquel Lugar, ó lo dá á sus enemigos, ó lo pierde por su culpa, ó algun engaño que él biciese: la sexta es, quando alguno tiene Castillo de Rey, ó Villa de otro Señor por omenage, y no lo dá á su Señor quando gelo pide, ó le pierde no muriendo en defendimiento dél, teniendolo abastecido, y haciendo las otras cosas que debe hacer por defender el Castillo, segun fuero, y costumbre de España, ó si tuviese el Castillo, Villa, ó Ciudad del Rey, maguer no la tuviese por él.*

Y es tan * cierto lo que vamos diciendo, 71
que conforme á otra ley de la misma Partida, (d), no solo incurre en pena de traycion el Alcayde que desampara, ó entrega el Castillo por recelo, ó invasion de enemigos, sino aun tambien el que saliendo de él, para hacer espolonada, y herir, y matar á los que le tienen cercado, le viniese á perder, sin hallarse dentro en su guarda, y defensa: *Porque tovieron* (dice) *por bien que lo non probase en ninguna manera: é si lo ficiese, maguer fuese muerto, ó preso, non podria ser quito de la traycion, si entonce el Castillo se perdiese, porque pues él es dado para guardarlo, non debe partirse dél sin mandado del Rey, ó del otro Señor de quien lo toviere.*

Espolonada * era, como por otra ley se 72
declara (e), *una manera de lid, quando los de la huerte tienen algun lugar de los enemigos cercado, é pasasen cabe ellos, é los de dentro los cometen de guisa, porque los de fuera han por fuerza á deronchar con ellos: é porque esto debe ser de recio, é muy aina, por esto la llamaron* espolonada.

A esto * mira la doctrina de Baldo (f), 73
que enseña, que ni para guardar, ni socorrer la Ciudad que estuviese en peligro, pue-
de

(m) *In cap. infames 6. & 27. quæst. 1.* ibi: *De bellis publicis fugientes.*
(n) Ajal. *de jure, & offic. belli, lib. 3. cap. 15. n. 2.* Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 82.*
(o) *Dict. l. 2. & 3. D. ad legem Juliam Majestat.*
(p) Dec. *cons. 169.* Gig. *de crim. læsæ Majestat. quæst. 34. num. 19.* Decian. *dict. lib. 7. crimin. cap. 13. num. 7. & cap. 15. num. 83.* Cotet. *de re milit. lib. 3. cap. 2.* Robert. Valtur. *in ead. tract. lib. 11. cap. 16.* Petr. Bellin. *part. tit. 5.* Petr. Gregor. *de Republ. lib. 11. cap. 10. num. 11. & 12. & lib. 19. syntagm. cap. 10. & 11.* Pet. Herod. *lib. 10. ver. judic. tit. 5. cap. 12.* Ajal. *de jure, & offic. belli, lib. 3. cap. 12. & 18.* Thom. Mier. *in constit. Cathalon. 1. part. collect. 5. cap. 31. num. 10.* Bobadill. *in Polit. lib. 2. cap. 1. & 2.* Anton. Conc. *ad leg. Jul. Majestatis in princip. & in vers. Qui imbellis, cesserit*, & Petr. Caball. *resol. crim. cent. 3. cap. 194. ex num. 104.*
(q) *L. 6.* ibi: *Por las leyes*, juncta glossa, *tit. 4. part. 3.* ubi allegat Palac. Rubios *l. 4. tit. 4. lib. 1. ord. din. l. 1. Tauri, l. 3. tit. 1. lib. 2. recop. ubi DD.*
(r) Tullius *lib. 1. de Orat.*
(s) Dom. Gregor. Lop. Mader. *de excellent. Hispan. cap. 7. §. 2. fol. 61.* Ego latiùs *in meo tractat. de crim. parricid. lib. 1. cap. 23.*
(t) *L. 10. tit. 23. part. 2.*
(u) Gregor. Lop. *in protem. dict. tit. 18. part. 2. verb. En todas guisas*, sic inquiens: *Sine aliqua dispensatione. Nam ista dictio omnimodo, seu omnino dispensationem excludit glos. in Clem. ut qui de ætate & qualit. verb. Nullo modo. Abb. in c. 3. ne Cler. vel Monach. vers. Quæro nunquid Prælatus, & in cap. qualiter & quando, el 2. de accusat.* Et qui totum dicit, nihil excludit, *l. Julianus in princip. de legat. 2.* & Bart. *in l. Centurio, num. 27. de vulgar.* cum aliis.
(a) *L. 12. dict. tit. 18. part. 2.*
(b) *L. 8. tit. 17. part. 4.*
(c) *L. 1. tit. 7. lib. 8. ordin. que es la l. 1. tit. 12. lib. 8. Recopil.*
(d) *L. 23. tit. 18. part. 2.*
(e) *L. 27. tit. 23. part. 2.*
(f) Bald. *in cap. illud, de major & obed.*

de el Castellano desamparar su Castillo. De quien lo tomó el político Bobadilla (g), aconsejando lo mismo á los Corregidores de Ciudades de fronteras, y que no dexen, ni desamparen facilmente las que tienen á cargo, por ir á socorrer á las convecinas, aunque estén sitiadas, ó tomadas del enemigo, porque esotra es su primera obligacion; y como dice el Sabio (h), donde no huviere Governador que govierne, el Pueblo perecerá.

74 Otras * muchas leyes de las mismas Partidas pudieramos ponderar para este proposito, pero bastan las referidas; y las demás se hallan en el librillo no mal trabajado, que sobre su explicacion imprimió en Valladolid el Doctor Antonio Alvarez (i), natural de Baeza, año de 1558. con ocasion de la pérdida de Bugia, declarando lo que son obligados á hacer los buenos Alcaydes, que tienen á su cargo Fortalezas, y Castillos fuertes.

75 Pero * porque no piense alguno, que estas leyes se ajustan menos á nuestro intento, por tratar de Castillos, y nosotros de Naves, me ha parecido advertir ser punto asentado en derecho, que quando corre la misma razon, lo dispuesto en las Casas, Castillos, Exercitos, ó Reales terrestres, se entiende, y estiende á las Naves, y Flotas, ó Armadas del mar, como en diversos casos lo enseñaron nuestros Jurisconsultos (k).

76 De donde * tomó ocasion Baldo de comparar las naves, á los predios urbanos (l). Y Alberico, Romano, y otros, de decir, que como uno no puede ser citado, ó llevado á juicio desde su casa, tampoco podrá serlo desde su Nave (m). A la qual Pedro Erodio llama con razon *pequeña República* (n); y mas en nuestros terminos dice Leon Bautista, á quien refiere, y sigue Boerio (o), que las Flotas, ó Armadas Navales son Castros, ó Reales maritimos, y que algunos suelen decir, que usan de las Naves como de Elefantes aquáticos, á los quales goviernan con sus frenos, cuyo ultimo simil expresó mucho mejor una ley de Partida (p), comparando la Nave al Cavallo, sin dexar cosa en que no los iguale.

Fuera * de que aun no tenemos necesi- 77
dad de valernos de este argumento, quando las mismas leyes, casi por el proprio tenor de palabras, repitieron en los Generales, ó Almirantes de Flotas, y Armadas, lo que habian dicho en los Alcaides de los Castillos. Una * de las quales (q), declarando las co- 78
sas que deben saber, y obrar los Caudillos de los Navios, concluye: *E los que desta guisa non lo ficiesen, si por su culpa perdiesen los Navios, son porende traydores, tambien como si perdiesen un Castillo; é deben perder los cuerpos, é todo lo que hovieren.*

En otra * se engrandece mucho la impor- 79
tancia, y dignidad del cargo de los Almirantes (r), (que entonces asi llamaban á los que ahora Generales de Flotas, ó Armadas) y dice, de qué cosas ha de cuidar, y sobre qué personas tiene mando, y jurisdiccion; y remata diciendo, *Onde pues que el oficio del Almirante es tan poderoso, é tan honrado, ha menester que haya en si todas aquellas bondades que dice adelante, do fabla dél, é de la guerra de la mar. E veyendo atal, debelo el Rey amar, é facerle muy grand honra, é mucho bien. E quando contra ello ficiese, deve haver la pena misma que el Adelantado.* Y Adelantado era el Presidente, y Capitan general de alguna Provincia, y deve haver pena segun el yerro que cometiere, como en otra ley se declara (s).

Pero * dice aquella, que al Almirante le 80
llamaban en latin, *Dinoratus*, que quiere tanto decir en romance como *Caudillo*, que es puesto, ó adelantado sobre los maravillosos fechos. Palabra, de que no halla rastro en antiguos, ni modernos Autores, y debióse de originar de la gran dignidad que tenia. Y la de *Almirante* es Arabiga, si creemos á Don Sebastian de Covarrubias (t), aunque Forcatulo la quiera hacer latina, y que antiguamente se dixese *Admirandus*, porque Augusto Cesar llamó desta suerte á un Legado de Francia, que re-

(g) Bobadilla *in Polit. lib. 2. cap. 2. num. 49. & 50.*

(h) *Proverb. 11. vers. 14. Ubi non est gubernator, populus corruet: salus autem ubi multa consilia.*

(i) Alvarez *diff. tract. 2. & 3. part. per tot.* cujus libelli mihi copiam fecit præstantissimus, & eruditissimus Domin. D. Laurentius Ramirez de Prado, in Regio hoc Indiarum Senatu dignissimus Consiliarius, qui ut ingenium facile, perspicax, ac veluti innumerato; ita selectissimam, ac refertissimam bibliothecam, & quasi promum condum totius juris, totius antiquitatis habere videtur.

(k) *L. penult. §. si de navé, D. de iis, qui efficiorum. l. in eadem causa 3. D. ad leg. Jul. de vi publ. l. 1. §. si quis de nave 7. D. de vi, & vi armata*, junctò Julio Paul. *lib. 1. sent. tit. 16.*

(l) Bald. *in l. certi juris, num. 9. Cod. de locat.*

(m) Alber. *in l. pierique, D. de in jus vocan.* & *in tract. de statutis, 3. part.* Roman. *in l. 1. §. Domini, num. 9. D. ad Syllanian.* Rip. *in l. quominus, num. 124. D. de fluminib.* Strach. *de mercatorib. tit. de navibus, n. 2.*

(n) Pet. Herod. *lib. 6. rer. judicat. tit. 12. cap. 1. in fine*, ibi: *Sed navis genus quodam est pusilla Reipublicæ.*

(o) Leo Bapt. *de re ædificat. lib. 5. tit. de singul. oper.* relatus à Boer. *decis. 177. num. 7. Maritima castra esse classem, alioqui dicere se navibus uti, quasi aquatico Elephanto, quem vix fando audiverunt.*

(p) *L. 8. tit. 25. de los nombres part. 2.*

(q) *L. 9. in fine, tit. 25. part. 2.*

(r) *L. 24. tit. 9. part. 2.*

(s) *L. 22. dict. tit. 9. part. 2. in fine,*

(t) D. Sebast. Covarrub. *in thesaur. ling. Hispan. verb. Almirante*, donde refiere á Leon Africano, y é otros: vide quæ dixi *in meo tract. de Indiar. jure, lib. 1. cap. 5. num. 23.* Salaz. de Mendoz. *de Orig. Dignit. Hispan. lib. 2. cap. 15.* Bernab. Moren. de Varg. *re Nobilit. Hispan. discurs. 11. num. 18.* & novissimè á me habens D. Joseph. Pellicer de Salas omnigena eruditione & ingenio conspicuus, *in sus lecciones solemnes, pag. 454.*

referia cosas admirables, y portentosas que havia visto en el mar, y le hizo Prefecto de su Armada Francesa (u). Y Pedro Gregorio, refiriendo á Joaquimo Peronio, dice (x), que es voz corrompida de la Griega, *Haimirarchos*, que significa *Principe del mar salado*, y trae algunas cosas de su oficio, y jurisdiccion, despues de Rebuffo (y).

Mas * todo se comprehende copiosamente 81
en otra ley de la misma Partida (z), que no se puede dexar de poner á la letra, porque viene á ser la individual de este caso: y dice asi:

Almirante es dicho, el que es Cabdillo de todos los que ván en los Navios, para facer guerra sobre mar. E ha tan grand poder, quando vá en la Flota, que es asi como hueste mayor, ó en el otro armamiento menor que se face en lugar de cavalgada, como si el Rey mismo hi fuese. E sin todo debe judgar todas aquellas cosas que diximos en la ley que fabla de su oficio. E por este poderio tan grande que ha, debe ser ante mucho escogido el que quisieren facer Almirante, catando que haya en si todas estas cosas. Primeramente; que sea de buen linage, para haver verguença. E de si que sea sabidor del fecho de la mar, é de la tierra: porque sepa lo que conviene de facer en cada una dellas. E que sea de gran esfuerzo, cá esta es cosa que le conviene, para facer daño á sus enemigos. E otrosi para apoderarse de la gente que traxese, que son omes que han menester siempre justicia, é gran acabdellamiento. Otrosi debe ser muy granado, que sepa bien partir lo que toviere, con aquellos que le han de ayudar, é de servir. E como quier que todos los omes hayan placer, é sabor naturalmente, quando les facen bien, é les dán buena parte de lo que ganan, mucho lo han mayor los de la mar; lo uno. por la gran cuita que sufren en ella. Lo al por que son en lugar que no pueden haver las cosas, si non por mano del Señor. E sobre todo le conviene que sea leal, de guisa que sepa amar, é guardar al Señor, é á los que ván con él, é asimismo de non facer cosa que mal le esté. E el que desta guisa fuere escogido para ser Almirante, quando lo quisieren facer, debe tener vigilia en la Eglesia, como si oviese de ser Cavallero. E otro dia venir debe delante del Rey vestido de vicos paños de seda. E él ha de le meter una tortija en la mano derecha, por señal de honra que le face. E otrosi una espada, por el poder que le dá. E en la izquierda mano un estandarte de la señal de las armas del Rey, por señal de acabdillamiento que le otorga. E estando así, debele prometer, que non escusará su muerte por amparar la Fé, por acrescentar la honra, é el derecho de su Señor, é por pró comunal de su tierra: é que guardará, é fará lealmente todas las cosas que oviere de facer. segund su poder. E desque todo esto fuere acabado, dende adelante ha poderio de Almirante en todas estas cosas, segun dicho es.

Y tuvose * por tan grave este delito de 82
desamparar el Castillo, Presidio, ó Exercito, ó huir por miedo del enemigo en el trance de la batalla, que estableciéron los Emperadores (a) Graciano, Valentiniano, y Teodosio, que nadie, so graves penas, receptase á los que le huviesen cometido; y el que los descubriese, si fuese ingenuo, gozase de inmunidad; y si esclavo, de libertad, cuya disposicion confirmó, y parece que estrechó á los Caudillos, otra ley de nuestras Partidas, por estas palabras (b). *La tercera es, quando descubre á alguno que es puesto por Cabdillo de Cavalleros, ó de otros omes en frontera, ó en otro lugar por mandado del Rey, si los desamparase sin otorgamiento del Rey.*

Y aun * los podia matar por su autoridad 83
el que los hallase, si queriendo prenderlos se resistiesen, como en otras leyes se dispone, (c) las quales dán á entender que consiste en esto la pública devocion. Y de ellas dice Claudio Cotero (d) que usan los Escotos, y que los confiscan todos sus bienes.

Y por * la misma razon, aunque en otros 84
delitos se suele permitir abolicion, ó desistimiento de la acusación comenzada, en este no se consiente, como ni en los de lesa Magestad, ó prodicion de la patria (e). Y el Juez
* que por gracia, ó por disimulacion dila- 85
ta la severidad de sus penas, incurre tambien en ellas, como lo declaran los mismos Emperadores (f).

A

(u) Srephan. Forcatul. de *Gallorum Imperio, lib. 2. fol. 83.*

(x) Joachim. Peronius *in lib. de sing. Gallicæ cum Græca cognatione*, Petr. Gregor. *lib. 2. syntagm. cap. 3. num. 7.* & iterum *lib. 47. cap. 37. num. 8.*

(y) Rebuff. *ad leg. Gallic. tit. del Admiral. per tot.* Cæsan. *in Catal. glor. mund. par. 9. consider. 16.* Rosin. *antiq. Roman. lib. 10. cap. 19.* ubi inquit: *Is cui Imperium in copias navales mandatum erat, Præfectus classi dicebatur*, quem etiam *Archigubernum* vocare videtur Javolen. *in l. Sejus Saturninus Archigubernus ex classe Britannica 46. D. ad Trebell.* & observat. Sttach. *in tractat. de nautis, part. 1. num. 4.* Nebrissens. Brison. & Calin. *eod. verb.*

(z) *L. 3. tit. 24. partita 2.*

(a) *L. fin. C. pro quib. caus. servi pro præm. lib. accip. l. 1. C. de desertor.* Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. number. 69.*

(b) *L. 3. tit. 22. part. 4.*

(c) *L. 2. C. quando liceat unicuique se vindicare, vel publicam devotionem, & l. 2. C. de desertorib.* ubi Luc. de Pen. Decian. *sup. num. 67.* Petr. Cabal. *resolut. crim. cent. 3. cap. 294. num. 106.*

(d) Coter. *de re milit. lib. 3. cap. 3. Apud Scotos statutum est, ut is qui metu aciem deseruisset, aut à castris non obtento à Duce commeatu profugisset, impune à quovis necaretur, omniaque ejus bona Fisco adscriberentur.*

(e) *L. ult. in fine, C. de abolition.* ubi *Etiam sic abolitio non dabitur in illis criminibus, ut in violata Majestate aut patria oppugnata, vel prodita, aut peculatu admisso, aut sacramentis deserti:* Decian. *ubi supra num. 77.* Caball. *d. resolut. 294. num. 115.*

(f) *Dict. l. 1. C. de desertor. in fine*, ibi: *Sin autem Rector Provinciæ propositum severitatem, vel gratia, vel dissimulatione distulerit, patrimonii atque existimationis damno subjiciatur, & in officii primores capitaliter vindicetur.*

86 A esto * miró Suidas, referido por Justo Lipsio (g), quando dixo, que los Romanos siempre castigaron con pena de muerte á los que desamparaban el lugar de su estacion. Y Polybio añade, que este era uno de los delitos militares que mas afrenta inducian, y con mayor severidad castigaban (h). Y Tito Livio enseña, que esta era de las mas antiguas leyes que tenian, y que havia pasado de padres en hijos, y aun estaba rubricada con la sangre que algunos por esta razon les sacaron (i), como sucedió * en Tito Escauro, 87 que vedó parecer en presencia suya á su hijo, porque dexó el puesto que le havia señalado en una batalla, y él por la verguenza de tan gran ignominia, tuvo por mejor matarse á sí mismo (k).

88 Alexandro de Alexandro * lo juntó todo (l), dando nombre de *Pesimos* á estos delitos de *desercion*, *sedicion*, *huida*, *desamparo*, *ó entrega de los Presidios*; y diciendo ser tan dignos de pena de muerte, que Julio Cesar, aunque solia disimular en otros, se mostró siempre inexorable en el castigarlos, y que lo mismo hizo Alexandro Magno, mandando matar á un Castellano que havia desamparado su Fortaleza.

89 Y son * inumerables los exemplos que en todas Naciones, y en todas edades se podrán hallar de varios capitales, y afrentosos castigos, que por estas causas se executaron; de los quales hacen copiosa mencion Pedro Bellino, Claudio Cotereo, Tiberio Deciano, Pedro Erodio, Pedro Gregorio, Justo Lipsio, y otros Autores (m).

A que * yo me persuado, que miraron los 90
dichos Emperadores quando disponen, que el *Desertor* sea entregado á la severidad de los Jueces, para que sufra el cuchillo de muerte *Degenerosa* (n), que es como si dixera, vil, afrentosa, infame, ó bastarda, segun el estrecho significado de esta palabra (o). La qual con no menor propriedad se podria aplicar á la muerte de *Horca*, * á quien llamaron *In-* 91
forme, Virgilio, Egesipo, San Leon Papa, San Geronimo y Juvenco (p): y *Fea*, Tito Livio, hablando de la muerte de Quinto Fulvio Flaminio (q), porque degenera en ella su comun forma, que suele ser exhalando el espiritu; y aqui se causa de comprimirle, como advirtió Plinio (r), que tambien por esta razon la llama *Prepostera*; por lo qual se tuvo siempre por la mas ignominiosa de todas (s).

Y no obsta * que los Emperadores no usan 92
de la palabra *Horca*, sino *Gladio* ó *Cuchillo*, porque esta es palabra que en nuestro derecho comprehende el mero, y mixto imperio, y qualquier pena, ó linage de muerte (t). Ni que * los Soldados gozan de el privilegio de 93
Nobles, y no suelen estár sugetos á penas infames, como despues de Modestino lo enseñan muchos Autores (u). Porque quando los delitos son de tal calidad, no se guardan esas franquezas, como ellos mismos refieren, hablan-

(g) Suid. *apud Lipsium lib. 5. de milit. Rom. dialog. 8. Apud Romanos mors pœna, si quis reliquisset locum stationis.*

(h) Polyb. *lib. 1. apud Adam. Contzen. lib. 10. polit. cap. 58. pag. 921. At ignavia, & militari probro adscribuni ista. Si qui in prœlidio, aut statione positi per metum deseruerunt locum.*

(i) Liv. *lib. 24. Apud Romanos prœsidio discedere capitale esse, nec liberorum etiam suorum parentes eam legem sanxisse.*

(k) Ajal. *lib. 3. cap. 15. num. 2. Titus Scaurus filium, quod loco cessisset in conspectum venire vetuit, is verecundia ignominiæ mortem sibi conscivit.*

(l) Alexand. ab Alexand. *lib. 1. Gen. cap. 22. Desertores, seditiosos, & fugitivos, aut si loco, stationi, vel prœsidio cessissent, tergave dedissent, aut è castris effugissent, tamquam pessimo facinore adstrictos, capitali pœna plectere solebant. Julius Cæsar cum conniveret in cæteris, rediciosorum, & desertorum acerrimus inquisitor, & punitor dicitur fuisse. Alexandrum Macedonem quendam castelli custodiæ præpositum, ob desertam stationem nece multavisse.*

(m) Pet. Bellin. *de re milit. 8. part. tit. unic. n. 78.* Coter. *lib. 3. cap. 2. & 8.* Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15.* Petr. Herod. *lib. 6. rer. judic. tit. 5. & 6.* Petr. Gregor. *lib. 19. syntagm. cap. 11.* Just. Lips. *lib. 5. de milit. Rom. dial. 8. & 18.* Ajal. *de jure & offic. belli, lib. 3. cap. 12. 15. & 18.* Bobadill. *in polit. lib. 4. cap. 1. & 2.* Adam. Contzen. *lib. 10. polit. cap. 58.*

(n) *L. 1. in fine, C. de desert.* ibi: *Severitati judicii efferatur, degeneris mortis gladium subiturus.*

(o) Calepin. & Calm. *verb. Degener.*

(p) Virgil. 12. *Eneid.*

Et nondum infirmis letbi trabe nellit ab alta.

S. Leo Papa *in cap. scelerator 39. de pœnit. dist. 1.* Juvenc. *Informem rapuit ficus de vertice mortem.* Ægesipp. *lib. 3. Informis letbi laqueum homines invenerunt, fera nesciunt.* D. Hieron. *epist. 8. ad Paulin.* ibi: *Informe furcæ lethum.*

(q) Tit. Liv. *lib. 2. decad. 5. Hic fœda morte periit, servi manè cubiculum ingressi laqueo dependentem invenere.*

(r) Plin. *lib. 21. cap. 25.* ibi: *Ne laqueï torqueret pœna præpostera, incluso spiritu, cui quæreretur exitus.*

(s) De hoc, & an furcæ pœna apud antiquos fuerit in usu, vide relatos à Cened. *in collectan. 4. ad Decretum, num. 6.* Tiraq. *de pœn. tempor. cap. 34. ex num. 3. & de nobil. cap. 20. ex num. 110.* Covarr. *4. var. cap. 5.* & ultra relatos ab eis Petr. Fab. *2. semest. cap. 7. pag. 85.* Cujac. *in notis ad Paul. 5. sent. 17. & lib. 16. observat. cap. 1.* Anton. Conc. *lib. 1. miscel. cap. 13.* Petr. Gregor. *lib. 31. syntagm. cap. 17.* Just. Lips. *lib. 3. de cruce, cap. 7.* & Rævard. *lib. 1. conjectan. cap. 16.*

(t) *L. nemo potest gladii, D. de reg. jur. l. cùm vir, C. ad leg. Jul. de adult. l. Imperium, D. de jurisdict. omn. jud.* ubi DD. Spiegel. & Calin. *verb. Gladius*, ibi: *Gladius non simpliciter pro zelo usurpatur, sed per Rhetoricam denominationem pro quavis pœna, quæ de reo ex delicto aliquo experitur.*

(u) Modestin. *in l. 3. §. pœnæ*, ubi glos. *verb. Torquetur, de re milit. l. 8. tit. 31. part. 7.* Tiraquel. *de nobilit. d. cap. 20. ex num. 108.* Covarrub. *lib. 2. var. cap. 9. num. 4. & lib. 4. cap. 5. vers. Laqueï virò supplicium*, Gregor. Lopez *in l. 15. tit. 8. part. 7.* Bos. *de homicid. n. 109.* Eduard. Caldeir. *lib. 3. var. cap. 4. n. 22.* & D. Joann. Vel. *de delict. cap. de læsa Majest. num. ultim.* & latè Farinac. *de delict. 5. tom. q. 98. n. 98. & seqq.*

blando en particular de estos de que se trata, y resolviendo, que indistintamente se practica en todos la de la horca, por ser como son contrarios á las leyes, y obligaciones de la misma nobleza, y redundar en desdoro, y injuria de ella (x).

94 Y asi * leemos en Agatias (y), que Cosroes, Rey de los Persas, desollo vivo á Nacorago, porque se retiró con su exercito, y le mandó luego ahorcar en un lugar público, para que sirviese de exemplo.

95 Y en Tito Livio * se halla (z), que los Cartaginenses pusieron en cruz á un Prefecto de cierto Presidio, porque temeroso, y cobarde havia dexado que se apoderasen de él los Romanos. Y que Midas hizo lo mismo con los que desamparando su puesto, volvieron las espaldas al enemigo.

96 La qual pena * de cruz era en aquel tiempo tan infame, y aun mas que la de la horca, como largamente lo prueba Justo Lipsio, Gretsero, Covarrubias, Pedro Fabro, y otros Autores (a). Y lo dió á entender Ciceron (b), que con haverla llamado *Crudelisima*, y *Turpissima*, aun le parece que no halla palabras con que decirlo.

97 Y por * mas cruel, y extraordinaria que todas se tuvo la de quemar vivos á los facinorosos (c); y vemos que se executó muchas veces en militares delitos, como lo advierte Radulfo Fornerio (d). Y especialmente contra los desertores, ó los que daban al enemigo ocasiones de presas, como lo dice Anmiano Marcelino (e), y lo dispuso por ley el Emperador Constantino, de que yá en otra parte hicimos memoria (f).

El degollarlos * era cosa muy ordinaria, 98
y asi lo hizo Apio Claudio, de quien refiere Tito Livio (g), que castigo á todo su exercito por *una fuga afrentosa*, mandando, que fuese diezmado, y que á los Alfereces que perdieron las vanderas, y á los Capitanes, y Aventajados que dexaron sus puestos, les cortó las cabezas, haviendolos primero azotado con varas de mimbre: castigo * que casi 99
siempre precedia entre los Romanos á qualquiera de muerte, como Yo lo dexé probado copiosamente en mi tratado del Parricidio (h).

Lo mismo * escrive Apiano Alexandrino 100
(i) haver hecho Marco Antonio en la guerra Pártica, y Licinio Craso en la civil que tuvo contra aquel esclavo llamado *Espartaco*, que se reveló con otros fugitivos sus semejantes contra el Pueblo Romano, y le dió tanto en que entender, que pudo vencerle en algunas batallas. Y Suetonio dice (k), que Augusto Cesar acostumbraba diezmar las esquadras, que cedian á sus contrarios, y que en lugar de la racion de trigo, se la hacia dár de cebadas, y que á los Capitanes, y Soldados que desamparaban sus estaciones, los castigaba capitalmente.

Tambien * se usó (aunque mas raras ve- 101
ces) el mandarlos pasar por las espadas, ó (como nosotros solemos decir) por las picas de los demás, que no se hallaban culpados, los quales (como dice Tacito) (l) parece que se alegraban con esta venganza, por expiarse, ó ab-

(x) Tiraquel. *d. cap. 20. num. 112.* ibi: *Nisi nobiles, aut in dignitate constituti, crimina quæpiam sordida commiserint*: latè Farinac. *ubi suprà ex num. 114.* ubi, *quod nobiles non puniantur militiis in iis, quæ redeunt in dedecus, & contumeliam nobilitatis, & quod nobiles proditores furcâ suspendantur.*

(y) Agath. *lib. 4. de bello Persi. Cosroes Persarum Rex Nacborago vivo pelle detracta ob fugam, ad exemplum in publico suspendi jussit.*

(z) Liv. *lib. 1. Carthaginenses, Prafectum prasidii, quod formidine atque ignavia arcem amisissent, crucifixerunt*: & postea: *Jubarum Midas eos qui loco amisso fugam se receperant, in crucem omnes tulixit.*

(a) Lips. *de cruce, lib. 1. cap. 2. & cap. 12. & 21.* Gretser. *lib. 1. de cruce, cap. 38.* Covarrub. *lib. 4. var. cap. 5.* Durand. Casell. *lib. 2. var. cap. 3.* & Pet. Fab. *lib. 2. semestr. cap. 8.* Incert. *apud eosdem.*

Noxius infami districtus stipite membra
Sperat & à fixa posse redire cruce.

(b) Cicer. *lib. 1. in Verrem*: *Facinus est vincire Civem Romanum, scelus verberare, prope parricidium necare. Quid dicam in crucem tollere? crudelissimum, teterrimumque supplicium, verbo satis digno tam nefaria res appellari nullo modo potest.*

(c) Petr. Fab. *2. semest. cap. 7. pag. 85.* Tertul. *de anima, cap. 25. Si cæterorum scelerum meretedem cogitemus patibula, culeos, vivicomburia, uncos & scopulos.*

(d) Radulph. Forner. *lib. 1. rer. quotid. cap. 7.* ubi agit de vivicremio militum.

(e) Amian. Marcel. *lib. 21.* ubi desertores exustos ait, & *lib. 29.* ubi inquit: *Qui barbaris prædandi facultatem dedissent, aut cum illis prædam divisissent, vivi comburebantur.*

(f) *L. si quis à barbaris, C. de re militari*, de qua *supr. num. 52.*

(g) Tit. Liv. *lib. 3. Appius Claudius exercitum suum omnem pro fœda fuga castigavit: signiferos enim, qui signa amiserant, Centuriones, & Duplicarios, qui ordines reliquerant, virgis cæsos securi percussit, cæterum multitudinem decimavit.*

(h) Ego *in tract. de crim. parricid. lib. 1. cap. 10.* post Just. Lips. *lib. 2. de cruce, cap. 2.* & Petr. Fab. *lib. 2. semest. cap. 7. in principio, & cap. 6. paulo post princ.*

(i) Appian. Alexand. *de bell. Parth. & lib. 2. de bello civil. in fine*, ibi: *Licinius Crassus contra Spartacum gladiatorum qui cum magna manu fugitivorum, & suæ conditionis hominum Romanis bellum inferebat, aliquot victoriis ferocem, profectus, legionibus decimatis, quod malè pugnasset, quamvis hac decimatione multum immunito exercitu, magna strage hostium facta, egregie Spartacum vicit.* De quo Spartaco facit mentionem Jurisconsult. *in l. 3. §. si servus, D. de adquir. poss.* Catel. Cotta *in memor. verb. Spartacus*, & Connan. *lib. 3. comment. capit. 9. num. 10.*

(k) Sueton. *in August. cap. 24. Cohortes, si quæ cessissent loco, decimatas, hordeo pavit, & Centuriones stationè desertâ, itidem ut manipulares, capitali animadversione punivit.* Et de pœna hordei vide quæ ex Liv. Plutarc. Dion. Veget. & aliis latè notat Lævin. Torrent. *ad hunc locum*, & Pet. Fab. *lib. 2. semest. cap. 17. pagin. 100. & seq.*

(l) Tacit. *Annal. 1. Stabant legiones pro concione districtis gladiis reus in suggestu per Tribunum ostendebatur,*

ii

absolverse á sí mismos de tales delitos. Cosa que hoy se práctica mucho en nuestros exercitos (m), arcabuceando á los reos sus proprios commilitones: como Curcio dice (n), que tambien lo acostumbraban los Macedones, matandolos à pedradas.

102 De esta * *Decimacion* trata Ciceron, y ottos muchos Autores á cada paso (o), y dicen se hacia echando primero suertes por decurias entre los que resultaban culpados, templando el rigor que debiera executarse con todos, con degollar uno de cada diez á quien le cupiese, para que asi la pena tocase á pocos, y y el miedo á muchos, y se hiciese experiencia, si se emendaban, y mejoraban los que quedasen.

103 A esta * pena pienso que miró Tito Livio (p), quando dice, que Camilo, el primer Dictador en la guerra contra los Veyentos, castigó conforme á la *costumbre Militar*, á los que havian huido medrosos en una cercana batalla; haciendo con esto, que sus Soldados le temiesen mas que á los enemigos. Palabras de que tambien usó Apiano Alexandrino (q), en el caso de Espartaco, que queda apuntado, hablando de la misma decimacion.

104 La qual parece * que se havia yá olvidado algo en tiempo de Tiberio, pues escrive Tacito (r), que Lucio Apronio diezmó los Soldados de una esquadra, que llama *la ignominiosa*, porque havian huido de Tacfarinate, mandando matar con un palo, ó baston á los que salleron por suerte, y renovando en esta hazaña la antigua memoria, aunque entonces se tuvo por rara, y que obró de suerte esta severidad, que solos quinientos vencieron, y desbarataron luego las mismas copias del enemigo.

No * se puede pasar en silencio otra, que 105
(segun dice el mismo Tacito) (s) usaban los Alemanes, colgando á los proditores, y transfugas de los arboles. Y á los que se mostraban floxos, cobardes, ó torpes en las batallas, echandolos en lagunas cenagosas, y pantanosas, y cubriendolos con unas gavillas, ó patrillas de zarzos. Dando á entender con la diferencia de este suplicio, que es conveniente, que los graves, y atroces delitos se manifiesten quando se castigan, y los que proceeden de pusilanimidad, y flaqueza se encubran, y escondan, si fuere posible.

Otros * Emperadores, y Capitanes solian 106
dexarlos vivos, pero castigados con penas de tanta ignominia, que tuvieran por mejor el morir (t), pues los vendian como esclavos, ó desceñidos, y desarmados los ponian entre el bagage, ó los alojaban fuera del Real, ó los mudaban á otras legiones, ó les hacian cabar las fosas, y traer la faxina, ó les cortaban, ó troncaban los pies, ó las manos, para que fuesen conocidos por floxos.

Como * lo eran los que por no ser alista- 107
dos para la guerra, se solian cortar los pulgares de las manos derechas, de donde por ventura se derivó la palabra *poltrones*, aunque Don Sebastian de Covarrubias (u) la dá otra etimologia.

Au-

si necessitem acclamaverant, præceps datus trucidabatur, & gaudebat cadibus miles, tamquam remet ulciscerentur.

(m) Adam. Contz. *lib.* 10. *Politic. cap.* 58. *pag.* 922. *Nunc bombardis commilitonum petuntur, eaque mors honestior existimatur.*

(n) Curtius *lib.* 6. *Omnes à Nicomacho cæsi, more patrio, dato signo, saxis obruti sunt.* Licurgi etiam lege, qui tergum dedisset, tamquam hostis, lapidibus obruebatur Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. judic. tit.* 5. *cap.* 17.

(o) Citer. *in orat. pro Cluent. Statuerunt Majores nostri, ut si à multis esset flagitium rei militaris admissum, sorte in quosdam animadverteretur, ut metus videlicet ad omnes, pœna ad paucos perveniret. Nam miles qui locum non tenuit, qui hostium impetum vimque pertimuit, potest quidem postea, & miles esse melior, & vir bonus & civis utilis. Quare ne in bellum propter hostium metum delinqueret, ampliori ei mortis supplicii metus est à Majoribus constitutus: ut autem nimium multi pœnam capitis subirent, idcirco illa sortitio comparanda est.* Vide Diodor. Plutarc. Polib. Sueton. *in Galba*, & plures alios, quos refert Pet. Fab. *lib.* 1. *semest. cap.* 18. Petr. Greg. *lib.* 19. *syntagmat. cap.* 10. *num.* 12. Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. judic. tit.* 7. *per tot.* Anton. Conc. *ad leg. ful. Majest. in* 8. *specie, & in vers. Qui imbellis esserit, fol.* 9. *col.* 2. Claud. Coter. *de re milit. lib.* 3. *cap.* 8. Just. Lips. *de milit. Roman. lib.* 3. *dialog.* 18. & alios passim: & aliqui Imperatores, ut se clementiores ostenderent, loco decimationis, vicesimabant, aut centesimabant, ut ostendit Capitolin. *in Macrino.*

(p) Liv. *lib.* 5. *Camillus Dictator Vejenti bello dictus omnium primum, in eos, qui à Veiis proximo prælio pavore fugerant, more militari animadvertit effectique ne hostis maximè timendus militi esset.*

(q) Appian. *lib.* 1. *de bello civili in fine: Legionibus decimati, quòd malè pugnassent effecit, ut magis ipsi, quàm hostis timerentur.*

(r) Tacit. *lib.* 3. *Annal. Apronius suis acie fugatis à Tacfarinate, magis dedecore suorum, quàm gloria hostis anxius, rarò ea tempestate, & è vetere memoria facinore, decimum quemque ignominiosè cohortis sorte ductos, fuste necat. Tantumque ea severitate profectum, ut vexillum veteranorum, non amplius quingenti numero, eandem Tacfarinatis copias vicerint.* Liv. *lib.* 5. *Fustuarium meretur, qui signa relinquit, aut præsidia decedit.*

(s) Tacit. *de moribus German. post princip. Distinctio pœnarum ex delicto proditores & transfugas arboribus suspendunt: ignavos & imbelles, & corpore infames, cœno ac paludi, injecta insuper crate mergunt. Diversitas supplicii illuc respicit, tamquam scelera ostendi oporteat, dum puniuntur, flagitia abscondit:* & de hac pœna cratis vide etiam Liv. *lib.* 4.

(t) Auctores *supr. num.* 89. relati, Adam. Contzen. *lib.* 10. *Polit. cap.* 58. Petr. Herod. *lib.* 1. *rer. judic. tit.* 5. 6. & 7. Petr. Gregor. *lib.* 19. *syntagm. cap.* 4. & *seqq.* & *cap.* 21. & *lib.* 11. *de Republ. cap.* 11. Just. Lips. *de milit. Rom. lib.* 5. *dialog.* 18. & Ajal. *de jure, & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 22. ubi in fine refert, *Avidium Cassium novo extemplo militi desertoribus manus detruncasse & pedes, asseres, majori disciplinæ fore, miserabiliter criminosos vivere, quàm occidere.*

(u) Covarrub. *in thesaur. ling. Castel. verb. Poltron,* ubi inquit quòd à *Poltre*, sed melius quasi *Pollice truncus Poltrone*, de quibus Pollicetruncis, vide omnino Pier. Valerian. *lib.* 36. *Hieroglyph. cap.* 11. & Demster. *ad Rosin. lib.* 2. *antiquit. Roman. cap.* 19.

108 Aulo Gelio * dice (x), que fue antigua animadversion en estos delitos abrirles las venas, y sangrarlos por modo de affrenta, y piensan que esto no se usó al principio tanto por pena, como por medicina: porque juzgaban por menos sanos á los que facilmente huian, y se espantaban, declinando de su oficio, y obligaciones.

109 Y Plutarco * refiere (y), que los de Esparta privaban de qualquier Magistrado á los desertores, y no permitian que se casasen, y daban licencia, para que quien quisiese pudiese matarlos, y les obligaban que traxesen siempre rapada la mitad de la barba, y la otra mitad muy crecida, y que sucios, y abatidos diesen vuelta todos los dias á la Ciudad.

110 Pero * aun tengo por mas dura la ley de Carondas, Rey de los Tyros, de que hacen mencion Diodoro Siculo, y Pedro Erodio (z), la qual ordenaba, que á los que en las guerras desamparasen sus vanderas, y puestos, ó dexasen de tomar armas, y pelear con valor por la patria, quando la ocasion lo pidiese, los visiesen habitos mugeriles, y los sacasen, y pusiesen tres veces cada dia en la plaza en un pulpito, ó cadahalso á vista de todos en este trage. Y de esta pena usó tambien el Emperador Juliano (a), trayendo al rededor de sus Reales, vestidos como mugeres á seiscientos soldados, que huyendo fea, y torpemente le havian desamparado en una batalla.

111 A que * alude lo de Sesoostris, Rey de Egypto, de quien cuenta Erodoto (b), que erigiendo trofeos de las victorias que iba ganando, si havian sido de Reyes, ó Capitanes que le resistieron con fortaleza, los pintaba con figuras, é insignias viriles; y por el contrario con las de muger, como á floxos, y para poco, á los que no le havian hecho resistencia, ó se dexaron vencer facilmente.

Y no es * de maravillar, si la fuga, ó to- 112
tal desamparo de los Castillos, y Naves, ó otros puestos, y Presidios de guerra, se castigase tan gravemente, pues aun se tuvo por affrentoso, y digno de pena en qualesquier Soldados el dexarse vencer, y rendirse con vida, aunque huviesen hecho lo que pudiesen, como lo dice el Jurisconsulto Paulo (c), que por esta razon les deniega el derecho del postliminio. Y lo mostró el Emperador Vespasiano, de quien escrive Suetonio (d), que era tan severo en la militar disciplina, que no quiso consentir mas en su exercito, ni fiar las armas á un Soldado, que haviendo sido preso, y cautivo por los enemigos, se escapó de ellos, y volvió al Real de los suyos, teniendole por bastantemente culpado, en haverse dexado prender vivo. Y Paulo Diacono (e) refiere, que por la misma razon los Romanos tuvieron, y declararon por infames á los cautivos que Pyrro les havia restituido.

Y solo * el perder las armas, ó vanderas, 113
ó desampararlas en trances de guerra, se tuvo por crimen digno de muerte, y igual á la desercion, como lo enseñan nuestros Jurisconsultos (f). Uno de los quales no quiso conceder en ellas derecho de postliminio á los dueños, por decir que nunca se pueden perder sin torpeza (g). Y aunque una ley de Partida parece que le concede (h), otra castiga en los Nobles este delito con pena de infamia (i).

Y encareciendo * la gravedad de él, cuenta 114
Tito

(x) Agell. *lib.* 10. *noct. Attic. cap.* 8. à quo habuit Jan. Langl. *lib.* 10. *otii temporis, cap.* 628. *Fuit hæc quoque antiquitus militaris animadversio super ignominiæ causa militi venam solvi, & sanguinem dimitti. Sed opinor factum hoc primitus in militibus stupentis animi, & à naturali habitu declinantis, ut non tam pœna, quàm medicina videretur, &c.*

(y) Plutarc. *in vita Agesilai Spartani*, relatus à Tiber. Decian. *lib.* 7. *trimest. cap.* 15. *num.* 14. & Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. judicat. tit.* 5. *cap.* 17. *Militiæ desertor Magistratu omni repellebatur, ejus uxorem ducere non licebat, obviisquisque eos impune cædere poterat, barbæ partem radebant partem nutrichant, equalibi abjectique circuire Civitatem singulis diebus cogebantur.*

(z) Diodor. Sicul. *lib.* 12. *fol. mihi* 282. Petr. Herod. *d. lib.* 10. *rer. judicat. tit.* 5. *cap.* 14. *Alterum item legem de iis tulit, qui in prælio signa ordinesque destituissent quive prorsus arma pro patria capere recusassent. Hujusmodi virorum ignaviam, cæteri legum conditores mortis supplicio arcendam censuere, hunc verò placuit, hujusmodi vivos vestibus muliebribus indutos medio in foro sisti, teraque eodem singulis diebus ante omnium ara suggestu eodemque ornatu consistere, longe namque mortem præstat oppetere, quàm tantam ignominia calamitatem diutius in media patria experiri, &c.*

(a) Amian. Marcell. & ex eo Herod. *ubi supra.*

(b) Herod. *lib.* 2. *cap.* 1. Alexand. ab Alexand. *lib.* 1. *genial. cap.* 22. Ego *lib.* 1. *de Indiar. jure, cap.* 2. *n.* 22. *Si cum hostibus, qui magno certamine, dimicassent, & præsenti animo restitissent rem gessisset, ibi trophæum cum celeis, & virili membro erigebat. Si verò remisit, & languido animo per ignaviam regnirer vitti, aut nulla negotia pulsi essent, contra eos mulieris instar depingebat, tamquam desides, & ignavos, & ita trophæum ponere consueverat.*

(c) *L. Postliminio* 17. *D. de captivis, & postliminio reversis.* ibi: *Postliminio carent, qui armis vitii, hostibus se dederunt.*

(d) Sueton. *in Vespasiano.* quem refert Ajala *de jure belli, lib.* 3. *cap.* 15. *num.* 4. *Tam severæ disciplinæ fuisse traditur, ut militem ab hostibus captum, qui vinculis ad castra refugerat, ultra militare non viverit, nec illi arma tradiderit, quod virum se ab hostibus capi permiserit.*

(e) Paul. Diacon. *lib.* 2. *fol.* 73. *Ideò P. R. captos quos Pyrrhus reddiderat infames haberi jussit, eò quod arma capi passi essent.*

(f) Modestinus *in l.* 3. §. *miles, D. de re milit. Miles qui in bello arma amisit, vel alienavit capitæ punitur, humanæ militiam mutat.* Paul. *in l. qui commeatu* 14. §. *arma, D. eod. Arma alienasse grave crimen est, & ex culpa desertioni exæquatur, &c.* Tradunt alia Cocerenus *lib.* 1. *cap.* 3. & 9. Bellin. *part.* 8. *tit. unico, de delict. milit. num.* 52. 75. & 80. Ajala *lib.* 3. *cap.* 16. Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. judic. tit.* 5. & 6. Just. Lips. *de milit. Rom. cap.* 18. *vers. Si quis abjecerit*, & Petr. Gregor. *lib.* 11. *de Repub. cap.* 7. *num.* 39.

(g) Matcel. *in l.* 2. *vers. Non idem, D. de captivis. Non idem in armis juris est, quippe nec sine flagitio amittuntur: arma enim postliminio reverti negatur, quod turpiter amittantur.*

(h) *L.* 4. & 5. *tit.* 25. *part.* 2. notat Ajala *de jure, & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 17.

(i) *L. ultima tit.* 21. *part.* 2.

Tito Livio (k), que Apio Claudio por haver huído su exercito de los Volscos, perdidas las armas, y las vanderas, los denostó como á proditores, y desertores; y preguntandoles, dónde las havian dexado? los mandó azotar, y pasar las segures. Y Cotereo refiere (l), que el mismo castigo se usó el año 283. ab Urbe condita con los Capitanes, y Alfereces que perdieron las vanderas, diezmando los demás del exercito, y matando con palos á los que salieron por suerte. Y que Marcelo (m), peleando contra Anibal año de 545. los quitó las insignias, y honor de Soldados, y los obligó que comiesen cebada. Como tambien dice Valerio Maximo (n), que lo hizo Lucio Calpurnio Pison, Consul, con Cajo Titio, Prefecto de la Caballeria, mandandole quitar el saco militar, y vestir una toga cortadas las faldas, y descenida la tunica, y que á pie descalzo asistiese en las tiendas; porque rodeado de muchos enemigos se les entregó con sus armas.

115 De donde * nacia, que por no caer en estos castigos, y afrentas, muchos (como advierte Polybio) (o), si sucedia perder el escudo, la espada, ó otra pieza de sus armas en el conflicto de la batalla, se volvian á arrojar á los enemigos, determinados de morir, ó cobrarlas. Como lo hizo Marco Caton, hijo del Censorino, del qual escriven Valerio, y Justino (p), que haviendo caido con su cavallo en el mayor aprieto de una pelea, y echado menos la espada, despues de haverse cobrado en la silla, rezeloso de la ignominia, se tornó á mezclar con los enemigos, y en efecto la recuperó, recibiendo algunas heridas, y volvió glorioso á los suyos, dexando con este espectaculo tan atonitos los contrarios, que el dia siguiente vinieron humildes á pedir paces.

Cuya * hazaña nos trae á la memoria la 116
de aquel Ilustre Cavallero Toledano Garci-Perez de Vargas, el qual estando en el cerco de Sevilla con el Santo Rey Don Fernando, y haviendo pasado solo, y vizarro por muchos Moros, que reconocidos de su valor no se atrevieron á acometerle, volvió segunda vez á meterse entre ellos, por buscar, y cobrar la escofieta de lienzo que se le havia caido quando se enlazó la celada, como mas largamente lo escrive Valerio de las historias, y otros Autores (q).

En esto * se fundó el cuidado del insigne 117
General de los Tebanos Epaminondas, quando despues de haver conseguido tantas victorias, viendose motir atravesado de una lanzada en la batalla de Mantinea, preguntó á los suyos si estaba salvo su escudo, y los enemigos desbaratados; y haviendole dicho que sí, respondió, como dice Valerio (r): *Ahora nace vuestro Epaminondas, pues asi muere.*

Y no fue * menor la observancia de esta 118
militar disciplina en sus contrarios los Lacedemonios, cuyas mugeres amonestaban á sus hijos al tiempo de darles armas, y despacharlos para la guerra, que no volviesen á su presencia, si no fuese con ellas, ó muertos (s). Y una llamada *Damatria* mató á su hijo porque no lo cumplió, como cuenta Plutarco (t), y 119
lo hizo poner en versos Griegos por epitafio de su sepulcro. Y por * otros que escrivió Arquiloco en contra de esto, persuadiendo que era mejor perder las armas que la vida, le echaron afrentosamente de su República, como despues de otros lo refieren Cotereo, y Ajala (u).

Del * Emperador Didio Juliano cuenta 120
Pedro Erodio (x), que á un Tribuno que dexó, y perdió la vandera, de que se apoderaron los enemigos, anteponiendo la vida á la magnanimidad que debiera mostrar, y tener, como Ciudadano Romano, le quitó el cingulo, y honra de la milicia, y le tuvo de alli adelante por infame, con los demás que fueron compañeros de su huida.

121 Porque * siempre se juzgó esta pérdida de las armas, y vanderas por grave; por lo que desminuye nuestras fuerzas, y glorias, y aumenta las del contrario. Y asi Alexandro Severo, quando refirió en el Senado Romano la gran victoria que havia conseguido de Artaxerxes, Rey de los Persas, en esto fundó su mayor encarecimiento, como en su vida lo refiere Lampridio (y).

122 Y por * el mismo respeto hallamos tan prohibido por todos derechos, el dár, ó pasar armas á los enemigos, ó enseñar á los Barbaros la labor, y fabrica de ellas, como lo declara el Emperador Marciano (z) llamandolo *Pernicioso, y especie de Prodicion.* A que asisten las leyes de nuestras Partidas (a), y la Bula de la Cena del Señor, que pone este delito por uno de los comprehendidos en sus censuras, de cuya gravedad tratan á cada paso muchos Doctores (b).

123 Y fue * entre los Romanos tan importante el rigor, y severidad en el castigo de los delitos de que vamos hablando, que (como gravemente pondera Salustio (c), huvo mas veces ocasion de proceder en las guerras contra los culpados en entrar en ellas arrojadamente, ó en retirarse tarde, excediendo los ordenes, y mandatos de sus Generales, que contra los que dexaron las vanderas, ó cediendo al enemigo, fueron lanzados de sus lugares.

Lo mismo * podemos afirmar de nuestros 124
Españoles, cuya lealtad se aventaja á la de las demás Naciones del mundo, y cuyo esfuerzo, prudencia, y disciplina militar, aun por testimonio de ellas, es celebrada, como lo dice el Sabio Rey Don Alfonso (d) y despues de Gregorio Lopez su glosador, lo confiesan varios Autores (e).

Y asi * hallarémos en sus historias mas 125
exemplos de Alcaides, y Capitanes, que murieron por guardar sus Castillos, Presidios, y Fortalezas, que de los que fueron castigados por haverlos desamparado, ó entregado á los enemigos. Algunos referirémos en otro lugar. Pero siempre podrá dignamente tener el primero, aquel tan sabido, como valeroso hecho de Don Alonso Perez de Guzman *el Bueno*, primer fundador de la Ilustre Casa de los Excelentisimos Duques de Medina Sidonia, quando en defensa de la Villa, y fuerza de Tarifa, que estaba á su cargo, menosprecio el amor paternal, y por guardar la debida lealtad á su Principe, y cumplir á la letra el fuero de España (f), arrojó el cuchillo, con que los Moros dieron muerte á su hijo: de que hacen mencion Valerio de las historias, y otros antiguos, y modernos Autores (g). Y especialmente el privilegio del Se-

---

(k) Liv. *lib.* 2. Halicarnas. *lib.* 9. *Apius Claudius à Volscis exercitu ejus fugato, invectus in proditorem exercitum militaris disciplinæ, desertorem signorum, ubi signa essent regitans & inermes milites, signo amisso, virgis cæsos, securi percussit.*

(l) Coter. *d. lib.* 3. *cap.* 9. *fol.* 449. ubi concludit: *Ea enim erat Romanis in desertores aciei, signive abjicientes, patria punitio.*

(m) Coter. *supr. Marcellus contra Annibalem pugnans cùm turbata tota acies prorsus fuga esset, Centuriones manipulorum, quorum signa amissa fuerant, districtis gladiis discinctos destituit, & cohortibus, quæ signa muliebriter amiserant, hordeum dari jussit.*

(n) Valer. Maxim. *lib.* 2. *cap.* 7. *L. Calpurnius Piso Cos. C. Titium Præfectum Equitum, quòd fugitivorum multitudine circumventus, arma hosti cum suis tradidisset, toga laciniis abscissis amictum, discincta tunica & nudis pedibus, ad principia per omne tempus militiæ adesse jussit.*

(o) Polyb. *lib.* 5. quem refert Contz. *lib.* 10. *Politic. cap.* 58. *pag.* 223. & Just. Lips. *dict. dialog.* 18. *Quidam etiam in ipso conflictu, & excusso scuto aut gladio, alioqui ex armis, casu fortuito, jaciunt se ipsi in hostes, certi aut recuperare, quod amiserint, aut occumbentes effugere manifestam ignominiam, & opprobria suorum.*

(p) Valer. *lib.* 3. *cap.* 2. Just. *lib.* 33. *M. Cato Censorii filius, in acie cadente equo prolapsus, cum se recolligeret, animadvertere atque gladium excidisse vagina, veritus ignominiam, in confertissimos hostes se immittens, aliquot vulneribus acceptis recuperato gladio, redit ad suos, quo spectaculo attoniti hostes, postero die ad eos supplices pacem petentes venerunt.*

(q) Valer. *en su histor. Escolast. lib.* 3. *tit.* 2. *cap.* 10. Marian. *lib.* 13. *cap.* 7. *pag.* 629. & alii.

(r) Valer. Maxim. *lib.* 3. *cap.* 7. *Epaminondas transfectus hasta, moribundus, primum an clypeus suus salvus esset deinde an penitus fusi hostes forent, interrogavit? Qua postquam ex animi sententia comperit, latus obvit, inquiens: Nunc vester Epaminondas nascitur, quia sic moritur.*

(s) Ajala *d. lib.* 3. *cap.* 16. & alii *ubi supr.* unde illud: *Aut cum hoc, aut super hoc.*

(t) Plutarch. *in Apophtegm. Lacon. circa finem, Ego in trasl. de parricid. lib.* 2. *cap.* 11.

Hunc miserum mater Damatrion ipsa peremit,
Nec dignum matre, nec Lacedæmonium.

(u) Ajal. *dict. lib.* 3. *cap.* 16. Coter. *dict. lib.* 3. *cap.* 9. *in fine.* Archilochi autem versus ita se habebant:

At carnisve armis, quàm mortem occumbere præstat,
Aspide projecta, mox melior dabitur.

idem refert Pet. Herod. *d. lib.* 10. *rer. judic. tit.* 5. *c.* 23. ubi etiam, quòd Plato jubet relegari de viro ad mulierem, qui arma amiserit.

(x) Petr. Herod. *dict. tit.* 5. *cap.* 15. *Propterea Juliano Tribuno qui vexillum reliquisset, quo petitus est hostis, salute magnanimitati Romanæ anteposita, cingulum ademit, & duicepsa una cum iis, quos fuga socios habuisset, duxit pro infami.*

(y) Lamprid. *in Alex. Sever. Eorum armis nostros armavimus, Artaxerxem potentissimum Regem tam re, quàm nomine, fusum fugavimus, ita ut eum terra Persarum fugientem videret; & quâ docta fuerant quondam signa astrorum, ea Rex ipse signis effigiet retulit.*

(z) Imper. Marcian. *in l.* 2. *C. quæ res exportar. non deb.* ibi: *Pernicissimum namque Romano Imperio, & proditioni proximum est, Barbaros, quos indigere convenit telis, eos, ut validiores reddantur, instruere.* Vide text. *in cap. quod olim de Judæis.*

(a) *L.* 31. *tit.* 16. *p.* 2. *l.* 4. *tit.* 21. *p.* 4. *l.* 22. *tit.* 5. *p.* 5. *l.* 4. *tit.* 12. *lib.* 1. *ordinam. l.* 20. *tit.* 2. *lib.* 8. *recop.* Verba *d. l.* 22. sic habent: *Cá dar armas, ó facer otra ayuda á los enemigos de la Fé, con que se puedan amparar, es una manera como de traicion.*

(b) Alex. *cons.* 130. *vol.* 7. Roder. Xuarez *alleg.* 18. *n.* 13. Boer. *decis.* 178. Cæphal. *cons.* 111. *lib.* 2. Capic. *decis.* 150. Brison. 4. *select. cap.* 4. Borell. *de præstant. Reg. Cathol. cap.* 6. *num.* 7. *& cap.* 9. *num.* 48. Aviles *in cap.* 52. *Prætor.* Trentacinq. *lib.* 3. *resolut. tit. de verb. oblig. resol.* 3. Cabed. *decis. Lusitan.* 47. *&* 115. *part.* 2. Thom. Valasc. *alleg.* 62. Stracha *de mercat.* 2. *part. num.* 4. *&* 40. *part. cap.* 2. *sub tit. mercat. in quib. reb. pos. exerc. decis. Ancon.* 40. & plures alli relati à Jul. Clar. *lib.* 5. *sent.* §. *fin. q.* 7. *num.* 22. & Ægid. Bened. *in l. ex hoc jure* 1. *part. cap.* 7. *num.* 20.

(c) Sallust. relatus ab Ajal. *d. lib.* 3. *cap* 15. *in fine Veteribus Romanis in bello severus vindicatum fuit in eos, qui contra imperium in hostem pugnaverant, quia tardus revocati prælio excesserant quàm qui signa relinquere aut pulsi loco cedere ausi erant.*

(d) *L.* 2. *in princip. tit* 18. *part.* 2. ibi. *E porende los Españoles, que todavia usaron de la lealtad mas que otros omes. &c.* De qua Didac. Valdes. *de dignit. Reg. Hispan. cap.* 7. *num.* 25. *l.* 9. *tit.* 19. *part.* 2. ibi: *E los Españoles, que fueron siempre muy sabidores de guerra, é muchos usados de fecho de armas: l.* 2. *in fine, tit.* 29. *tad. part.* ibi: *E porende antiguamente los Nobles omes de España, que supieron mucho de guerra, como vivieron siempre en ella.*

(e) Gregor. Lop. *d. l.* 2. *tit.* 18. *part.* 2. *glos.* 1. *in fine: Hi semper fuerunt sapientes in bello, & rebus militaribus experti, & bodie etiam testantibus aliis egregiis, virtus belli apud Hispanos est: & in l.* 7. *tit.* 22. *tad. part. glos.* 2. ubi affirmat, *Hispanos audaciores esse, quàm homines alterius provinciæ; ex causa calliditatis.* Sequitur plures alios referens Redin. *de majest. Princip. verb. Non armis, num.* 17. Borrel. *de præst. Reg. Cathol. cap.* 82. *num.* 17. Doctis. Bernad. Aldret. *de orig. ling. Castil. lib.* 1. *cap.* 3. Valenzuel. *in discurt. stat. & bell. consid.* 18. *part.* 1. *num.* 7. *&* 8. *seqq. & consid.* 21. *num.* 24. late & eleganter Dom. Gregor. Lop. Mader. *de excellent. Hisp. c.* 8. *per tot.*

(f) *L.* 6. *tit.* 18. *part.* 2. de qua *supra num.* 6. 7. ibi: *E por tormentar ó ferir, ó matar la muger á los hijos &c.*

(g) Valer. *en su histor. Escolastic. lib.* 2. *tit.* 1. Medin. *lib.* 2. *de las grandezas de España cap.* 5. Cronica de España *en la vida del Rey D. Sancho el IV.* el Comendador Griego *sobre Juan de Mena, copla* 159. Marian. *lib.* 14. *cap.* 16. Zurit. *lib.* 5. *cap.* 34. Garib. *lib.* 13. *c.* 24. Argot. *lib.* 2. *cap.* 30. Sandov. *in histor. Alphons. VII. fol.* 343. Lips. *lib.* 2. *exemp. & monit. cap.* 7. *exemp.* 7. Bapt. Fulgos. *lib.* 6. *fact. & dict. memorab. cap.* 6. *fol.* 214. y Don Tom. Tamay. de Vargas *en la defensa de la historia de Mariana, fol.* 13.

Señor Rey Don Sancho, que refiere Alonso Lopez de Haro en su Nobiliario. (h) donde se dice que *quiso ser semejante á nuestro Padre Abrahan, pues dió el cuchillo con que matasen su hijo.*

126 De otro * Caballero de Oca cuenta el mismo Valerio (i), que siendo Alferez del Conde Don Gomez de Gormaz en la batalla que el Rey Don Alfonso de Aragon dió á los Castellanos, que defendian las partes de la Reina Doña Urraca su muger le mataron el cavallo: y despues que se puso en pie, le pretendieron quitar la vandera, cortandole para ello las manos; pero él la tuvo quan fuertemente pudo con los brazos troncados, y se defendió por gran rato, apellidando, *Oca, Oca*, hasta que le mataron.

127 No es * menos digno de alabanza, y memoria el esfuerzo del Conde Don Guillen Gomez de Galicia, á quien el Rey Don Bermudo puso en guarda de la Ciudad de Leon. Y cuenta Don Lucas de Tuí (k), que haviendosela cercado con gran poder Almanzor, y quebrantado el muro por la parte de Occidente, Don Guillen, aunque estaba muy malo, se hizo llevar en andas armado á aquel puesto, y estuvo en él tres dias peleando, y matando muchos Moros, hasta que por ser infinitos, y valerse de grandes pertrechos, entraron, y quemaron la Ciudad, y mataron al Conde, y á quantos con él estaban.

128 En el año * once del Señor Rey Don Alfonso, que hizo las Partidas, leemos (l), que los Reyes Moros de Murcia, y Granada quebrantaron las treguas, y cobraron todas las Fortalezas del Reino de Murcia, y del Andalucía, y el Rey de Granada vino sobre Xerez, y tomó la Villa, que estaba poblada de Moros, y combatió el Alcazar, que tenia un Cavallero llamado Garci Gomez Carrillo, y haviendole entrado por fuerza, despues de recio combate, y gran resistencia, mataron quantos Christianos estaban en él. Pero el Alcaide, como esforzado Cavallero, peleaba todavia muy bravamente, defendiendo solo la Torre del Omenage, y haciendo tan valerosas proezas, que el Rey de Granada admirado, y aficionado de ellas, mandó que no le matasen, antes le procurasen coger vivo: y para esto hicieron garfios de yerro, con que trababan dél, y se dexaba romper las carnes, queriendo antes morir, que ser preso. Pero en efecto lo fue, y el Rey de Granada loó mucho su fortaleza, y le hizo curar de sus llagas, y despues de convalecido le dió muchos dones, y le embió honradamente para Castilla.

129 Y por no * haver hecho otro tanto aquel mal afortunado Cavallero, Castellano de Bugia, quando Sal Arraez Governador de Argel le sitió, año de 1555. sino antes entregadosela con ciertos partidos en 27. de Setiembre del mismo año, fue degollado (casi sin ser oido) en la plaza de Valladolid, en quatro de Mayo del año siguiente; sacandole para ello armado desde la carcel, con pregon que manifestaba su culpa, y quintandole en cada canton, ó parte mas publica una pieza de las armas, hasta que del todo fue despojado de ellas, y de la vida, que como dice el Autor que refiere su historia (m), fuera mejor haverla perdido en Bugia.

Y en terminos * de sucesos navales (que 130
aun se podrán tener por mas ajustados al nuestro) no parece haver sido menor el castigo de que usó el Maestre de Malta contra un Capitan General de quatro Galeras de su Religion, por haverlas desamparado, huyendo de Aluchali año de 1570. salvando toda la gente. Pues dice Antonio de Herrera (n), que como las obras se juzgan por el suceso de ellas, no quiso admitirle disculpa, ni leer las cartas que le llevó del Papa, y de los Reyes de España, y Francia, hasta que se presentase en la prision, y despues, hecho el proceso, le condenó á muerte, y le charon en canal, metido en un saco.

Estos * ultimos años se vió en esta Cor- 131
te de Junta particular de Consejo de Estado, Justicia, y Guerra, que su Magestad mandó hacer para ello, la causa de otros Cavalleros de la misma Religion, que desampararon, y perdieron las Galeras de Cataluña, dexandolas en poder de Turcos, y Moros de Argel. Y por mas que alegaron en su defensa, los degradaron por su Asamblea, y fueron condenados al Peñon, y en otras penas muy rigurosas, haviendo hecho oficio de Fiscal contra ellos, por nombramiento, y comision de su Magestad, el no menos docto, que Noble Cavallero Don Fernando Pizarro de Orellana, que lo era entonces del Real Consejo de las Ordenes, donde hoy es meritisimo Consejero: el qual escrivió sobre el caso un papel, que intituló, *Discurso Militar, y Legal*, tan lleno de erudicion, que pudiera Yo escusar este, contentandome con copiarle, como ahora lo hago con imitarle.

§. V.

(h) Alphons. Lop. de Haro *en su Nobiliario lib. 1. fol. 57.*

(i) Valer. *dict. lib. 2. tit. 1. cap. 11.*

(k) Luc. Tudens. *in Bermudo*, Valer. *sup. lib. 2. tit. 1. cap. 9.*

(l) Valer. *dict. lib. 2. tit. 2. cap. 11.* Sedeñ. *en sus Varones ilustres, tit. 7. c. 3.* vid. Lips. *lib. 2. monit. cap. 13.* Beyerlink *in Theat. lit. A, fol. 267.*

(m) Don Fr. Prudenc. de Sandoval *en la Carolea, 2. p. lib. 32. §. 27. an. 1555.*

(n) Anton. de Herrera *in histor. gener. lib. 17. cap. 7. pag. 796.*

§. V.

Por las obligaciones del cargo, y del omenage.

132 CRece * asimismo mucho mas la gravedad de estas culpas, por las estrechas obligaciones que el General, y Almirante tenian para no cometerlas, pues la preheminencia, y autoridad de los cargos hace siempre mas dignos de reprehension los excesos (o).

133 Y en estos * de que tratamos, de *Desercion*, y *Dedicion*, lo enseñó por palabras expresas el Jurisconsulto Arrio Menandro, diciendo, que se aumentan por la dignidad, grado, y especie de la milicia (p).

134 Y en * qualesquier otros, que toquen en lesa Magestad: el Jurisconsulto Modestino, que aun habla generalmente en todos los soldados (q) donde Gotofredo nota, que esto resulta, de que viven con sueldo, ó estipendio del Emperador. Aun que Aurelio Casiodoro dá otra razon, que parece mas concluyente, y es, que si los soldados, y Capitanes se buscan para que las Republicas, y sus leyes estén defendidas, y tengan la debida observancia, no haverá quien se pueda pedir que las guarde, si se vé que ellos las menosprecian (r).

135 Por esto * advirtió otro Jurisconsulto (s) que el oficio de los que rigen, y goviernan exercitos, no consiste solo en darles orden de la militar disciplina, sino en observarla por su parte con gran cuidado. Y cumplir diligentes las muchas que en ellos requieren todos los Autores que tratan de esta materia (t).

136 Entre * los quales Xenofonte añade, que no debe un General contentarse con ordenar sus esquadras, y ocupar los puestos que juzgare mas oportunos para conseguir la victoria, sino tambien en amparar, y librar sus soldados de hambre, enfermedad, sedicion, floxedad, ó pereza; y animarlos, y despertarlos con su exemplo, á que obren con valor, y esfuerzo en las ocasiones (u).

Salustio * dixo (x) gravemente lo mismo, 137
en persona de Mario, poniendo en primer lugar, que sepa acometer, y herir los contrarios, disponer sus presidios, y trincheras, sufrir el frio, y calor igualmente, dormir en el suelo si conviniere, y tolerar hambre, y trabajo en un tiempo: sin temer nada, sino es la torpeza, y afrenta en que podria caer, si faltase en algo al cumplimiento de lo que debe.

Imitó, * y aventajó esta doctrina de Sa- 138
lustio Lucano (y), quando introduce á Julio Cesar, que en los campos de Farsalia animaba á sus soldados, diciendo:

Aquellos han de ser mis compañeros
A quien provoquen los peligros mismos;
Que siendo Yo testigo, hazaña ilustre,
Y de Romanos digna, el sufrir crean
Los mas tristes sucesos. Y si alguno
Amante de la vida, necesita
De fiador, que sus riesgos asegure,
Vaya á buscarle por la mejor vía:
Mientras que Yo el primero las arenas
Entro, y primero el seco polvo piso.
Enciendame del Sol el rayo ardiente;
Salgame al paso de veneno armada
La sierpe, y mi primera muerte sea
Para escusar las vuestras escarmiento.
El que beber me viere, su sed sienta,
Y su calor, el que buscar me viere
De los bosques las sombras: el cansado
Peon se rinda si me vé acavallo
Guiar sus esquadrones, quando sea
Por diferencia alguna conocido,
Si voy por General ó por soldado.

(o) Salvian. *de gubern. Dei, lib. 4. Ubi sublimior est prærogativa, major est culpa.* D. Isidor. *de sum. bon. lib. 2. cap. 18. Tanto majus peccatum esse cognoscitur, quanto major qui peccat. habetur: crescit enim delicti cumulus juxta ordinem meritorum, & sæpe quod minoribus ignoscitur, majoribus imputatur, cap. præcipue 1. 11. q. 3. cap. nulli 4. 2. q. 1.* ibi: *Siquidem reatu majori deliquit, qui potiori honore perfruitur, & graviora facit vitia peccatorum sublimitas peccantium.* Juvenal. *satyr. 8.* Castrens. *cons. 349. lib. 1.* cum traditis á Mastrillo *de Magistrat. lib. 6. cap 1. num. 8. cum hoqq. & á Me in tract. de syndic. defunct. nu. 102. & seqq.*

(p) *L. non omnes 5. D. de re milit. Non omnes desertores similiter puniendi sunt: sed habetur & ordinis & stipendiorum ratio, gradus militiæ, vel loci, numeris deserti, & ætatis & vitæ: l. 2. §. dare, eodem tit. Dare se militem sui non licet, graviùs crimen habetur, & augetur, ut in cæteris delictis, dignitate, gradu, specie militiæ.* Vide Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. cap. 15. ex num. 14. & 21.*

(q) *L. famuli 7. in fine, D. ad leg. Julian Majest.* ibi: *Crimen Majestatis maximè exacerbatur in milites:* ubi Gothofred. notat *litera F. Ut qui stipendiis Imperatoris vivant.*

(r) Casiod. *lib. 12. epist. 1. Edicta nostra in primis observa, attende benam te intendentibus viam. Nam cujus est judicii custodire mandata, si Milites nostra videantur negligere constituta.*

(s) Marcian. *in l. officium 12. D. de re milit. Officium regentis exercitus non tantùm in danda, sed etiam in observanda disciplina consistit.*

(t) De qualitatibus & requisitis boni Ducis, vide Xenoph. in *Cyripæd.* ubi ab ipsis incunabulis susceptum Imperatorem, ad senectam usque perducit, & effingit verius quam describit Barthol. Cæpola *in tract. de Imp. milit. delig. in præfati, num. 5.* Corer. *lib. 2. cap. 5.* Bellin. *de bello, 1. part. tit. 9. num. 3.* Ajal. *lib. 2. cap. 2. per totum*, Lucis de Pena *in l. Tribuni. C. de re milit.* & Flavi. Frontin. *de re milit. lib. 4.*

(u) Xenoph. *ubi supra: Boni exercitus Imperatoris munus non in sola acie instruenda positum est aut loci ad victoriam opportuni capiendi vermentiam in ducendo exercitu, ab inopia, morbis, seditione, ignavia, & eodem ad contentionem, virtutem exortando cohortandoque.*

(x) Sallust. *in Jugurth. Multa itaque doctos debet esse Imperator, hostes ferire, præsidia agitare, nihil metuere, nisi turpem famam, bienem & ætatem juxta pati, humi requiescere, eodem tempore inopiam & laborem tolerare.*

(y) Lucan. *9. Pharsal.*

Hi mihi sint comites, quos ipsa pericula ducent.
Qui me teste pati, vel qua tristissima pulchrum,
Romanumque putent. Atqui sponsore salutis
Miles eget, capiturque animæ dulcedine, vadat
Ad dominum melior viam. Dum primus arenas

Y poco mas abaxo (z):

El mismo con la pica al ombro marcha
A pie, y los fatigados esquadrones
Guia y con vivo exemplo les enseña,
Antes que manda, á tolerar trabajos.

130 No lo dixo * menos heroicamente Claudiano (a) en este sentido:

Con igual sudor tuyo á tus soldados
Has de alentar, y con igual fatiga:
Si del opuesto monte la aspereza
Impide el paso, sube tu el primero:
Y si gastar, ó derribar conviene
La espesa selva, á tu seguir valiente,
Sin que á la Magestad indigno sea,
Postrada cayga la robusta encina:
Y si se ha de pasar la cenagosa
Laguna, tu cavallo sea el primero,
Que el fondo mida, y sus peligros pruebe.
Tu carro sepa del elado rio
La primera vereda: y la corriente,
Y del rigido yelo desatada:
Venzan nadando tus valientes brazos.

140 Pero * no tenemos necesidad de valernos de autoridades estrañas, pues nuestras leyes de Partida (b), lo abrazaron todo, expresando una por una las partes, y obligaciones de los que deben ser escogidos para Caudillos de guerra. Y habiendo tratado del linage, poder, seso, y Maestria, insisten mucho en lo del *Esfuerzo*, diciendo: *Cà por esfuerzo serán acometedores, E porende los antiguos, que fablaron en fecho de guerra, tovieron, que como quier que esto debiesen haver todos comunalmente; mas conviene á los Cabdillos, que á los otros omes, pues que ellos han poder de cabdillar. Cà estos deben ser esforzados para cometer las cosas peligrosas, é costumbrados en fechos de armas, en saberlas traer, é obrar bien con ellas.*

Y alli * la Glosa (c) trae aquel lugar de los Mancebos, donde pidieron se nombrase por Principe de sus guerras el que fuese esforzado, y valiente, y lo huviese asi descubierto desde su juventud. Y pudo traer el de Ciceron (d), cuyas palabras parece que quiso trasladar, ó imitar nuestra ley. El qual requiere estas quatro cosas en un General, sabiduria de las de la guerra, esfuerzo, autoridad, y felicidad: y que estas se acompañen con otras cinco virtudes, conviene á saber, trabajo en los negocios, fortaleza en los peligros, industria en el obrar, presteza en el acabar, y consejo en el prevenir. 141

Y atendiendo * á esto, dice Tito Livio (e), que se ha de mirar con sumo cuydado, á quien se encargan semejantes goviernos. Y que Valerio Corvino decia á sus soldados, que siguiesen sus hechos, mas que sus dichos, y que no aprendiesen tanto dél por los documentos, como por los exemplos, pues con su diestra havia alcanzado tres Consulados, y grande alabanza, que es lo que tambien propuso Gedeon á los suyos, como se refiere en la Sagrada Escritura (e). 142

Porque * es regla cierta, enseñada por Xenofonte (g), que por la mayor parte son tales los soldados como los Capitanes. Y asi Chabrias, no menos insigne Filosofo, que General de los Atenienses, solia decir (como refiere Plutarco) (h) que era mas digno de temer un exercito de ciervos, si su Capitan era leon, que uno de leones, si su Capitan era ciervo: sintiendo, que toda la buena suerte de la guerra, pende del valor, y prudencia del General. 143

El qual, * segun otro agudo apotegma de Pyrro, referido por Estobeo (i), ha de incitar, y animar mucho mas los soldados con su esfuerzo, y exemplo, que el mejor, y mas diestro pifaro, ó trompeta con su instrumento. 144

Y

Ingrediar, primique gradus in pulvere ponam.
Me calor æstivus feriat, mihi plena veneno
Occurrat serpens, fatique pericula vestra
Pertentate meo. Sitiat quicumque bibentem.
Viderit: aut umbras nemorum quicumque petentem,
Æstuet: aut equitem peditum præcedere turmas,
Deficiat si quo fuerit discrimine notum
Dux an miles eam.

(z) Idem Lucanus ibidem.

Ipse manu sua pila gerens, præcedit ambeli
Militis ora pedes, monstrat tolerare labores,
Non jubet.
Primus inire manum, postremo ponere Martem
Concinit Silius lib. 1.

(a) Claudian. in 4. Honor. Consul.
====Solabere partes
Æquali sudore tuas: si collis iniquus,
Primus ini: sylvam si cadere provocat usus,
Ne poscat nimpta quercum stravisse bipenni?
Calcatur si pigra palus, tunc ante profundum
Prætentet sonipes: fluvios tu pretere curru
Hærentes glacie, liquidos tu scindè natatu.

(b) L. 4. 5. & segq. tit. 23. part. 2.

(c) Gregor. Lopez d. l. 5. part. verb. Esforzado. Machab. 1. cap. 2. Fortis virilus á juventute, ut novit Princeps militiæ.

(d) Cicer. pro lege Manilia. Cujus verba refert, & sigillatim prosequitur Barthol. Capol. in tract. de Imper. milit. delig. §. 7. & seqq. Coter. d. cap. 5. & Ajal. lib. 2. cap. 2. num. 6. & 7.

(e) Tit. Liv. decad. 3. lib. 4. Quis ad gubernacula ire debeat, summa cura providendum est, & iterum lib. 7. Tum etiam intueri, cujus dictis, atque incunda pugna sit. Facta mea non dicta vos milites sequi volo: nec disciplinam modò sed exemplum etiam à me petere, qui hac dextra mihi tres Consulatus, summamque laudem peperi.

(f) Judic. 7. vers. 17. Quod me facere videritis, hoc facite: ingressiar partem castrorum, & quod fecero imitamini: refert Ajal. de jure belli, lib. 2. cap. num. 18. ubi adducit etiam illud Senecæ: A capite bona valetudo transit in reliqua membra.

(g) Xenoph. in Cyripæd. lib. 8. Quales fuerint Præfecti, seu belli Duces, tales etiam qui sunt sub ipsis ut plurimum evadeant.

(h) Plutarch. in Apophtegmat. latius Cæl. Rhodigin. lib. 9. lect. antiq. cap. 11. Formidabiliorem esse cervorum exercitum duce leone, quàm leonum duce cervo.

(i) Stob. serm. 52. Pyrrhus inuitis inter pocula quærentibus, utrum Antigenides, aut Satyrus melior esset tibicen? Mihi sanè (inquit) præstare videtur Dux qui multos incitat.

(k) Plin. lib. 25. cap. 5. circa fin. Ut Elleborum concitatis intus omnibus, ipsum in primis exit: ita Dux fortis adhortatus suos, inter primos prodit in hostes.

(l) Veget. de re militar. lib. 3. cap. 10. Dux ergo cui sanctæ potestatis insignia tribuuntur, cujus fides atque virtus posteritorum fortunæ tutela urbium, salus militum, Reip. creditur gloria, non tantum pro universo exercitu, sed etiam pro singulis contubernalibus debet esse solicitus, si quid enim illis eveniant in bello, & ipsius culpa, & publica videtur injuria.

(m) L. 9. in fine, tit. 23. part. 2.

(n) Tacit. in vita Agricolæ: Iniquissimus bellorum conditio est, prospera omnes sibi vindicant, adversa uni imputantur.

(o) Cæs. de bello Gallico, lib. 7. Hos in ignominiæ loco

145 Y * Plinio (k) quiere, que sea semejante al Eleboro, y que como este, tomado por medicina, haviendo concitado los humores, es el primero que sale del cuerpo, asi el Capitan valeroso despues de haver alentado, y esforzado á los de su exercito, sea el primero que se arroje en los enemigos.

146 Y Vegecio * dice (l), que debe estar muy advertido, y solicito en el cumplimiento de estas obligaciones; porque como ha de ser suyo el prez, y honra de la victoria, asi se le imputará la culpá de qualquier perdida, que por lo contrario sobreviniere en daño, y afrenta de la Republica: pues con las insignias, y poderes del cargo, se pusieron debaxo de su fé, valor, y cuidado, las haciendas de los particulares, el amparo de las viudas, la salud de los soldados, y la gloria, y reputacion del Imperio.

147 Nuestra * ley de Partida (m) dixo lo mismo, concluyendo: *Que si alguna cosa por él menguase, el yerro, y el daño que por él viniese, toda la culpa seria suyá, é merece tal pena, como el mal que los omes recibiesen.*

148 Y no lo olvido * Cornelio Tacito (n) aunque confesando, que hay en esto alguna desigualdad, porque en los sucesos prosperos todos quieren entrar á la parte, y en los adversos todos dexan toda la culpa á los Capitanes, ó Generales.

149 Cuyas retiradas, * ó rendimientos, se han tenido siempre por afrentosos, y culpables por estas causas, aun quando se hallan en trances muy apretados, como lo enseñó Julio Cesar, y sus soldados en el cerco de Avarico (o), teniendo por axioma constante, que las guerras, por mayor parte, se hacen con la fama, y reputacion de las armas, y que los enemigos juzgan, que huyen aun aquellos, que con buen compas, ó con justa ocasion se retiran.

150 Y en nuestra * memoria, lo dixo aquel valeroso Cavallero Don Lope de Acuña, que estando por compañero de Don Manuel de Luna, Castellano, y Caudillo de la Fuerza, y Villeta de Vulpiano en el Estado de Milan, quando con tan gran teson la sitiaron los Franceses el año de 1555. y tratando de que se rindiesen con honestos partidos, dicen Sandoval, y Herrera (p), que le rogó con instancia, que tal no hiciese: *Ni mirase en el caso de la Villa, ni en la perdida de la Cavalleria, pues era mejor que abrasasen el lugar, que dexarsele entero á los enemigos para gozarle, y que no dando lugar á que se dixese, que un Maese de Campo Español se havia rendido, cosa jamás oida, se metiese en el Castillo, governandose conforme á las ocasiones.*

Y todo esto * corre mas apretadamente, 151
quando los Generales, ó Capitanes, no solo por serlo, se hallan con las obligaciones que se han referido, sino tambien por el juramento, y pleito omenaje particular que han hecho, de no rendir, dexar, ó desamparar los Exercitos, Castillos, Fuerzas, ó Armadas que son á su cargo, como vemos que le hicieron en nuestro caso el General, y Almirante, como se les manda por su titulo, é instruccion, y se refiere en el Memorial fol. 1. Porque entonces ninguna honesta salida, ó escusa pueden hallar de haver hecho lo contrario, sino es la muerte, como lo dicen las leyes de Partida, que en otro lugar referimos (q), las quales hablan asi en Capitanes, y Alcaides de Exercitos, y Castillos, ó Fortalezas terrestres, como en los de las Flotas, ó Armadas navales.

Donde * su Glosador (r) advierte, que en 152
fuerza de este omenage, han de sufrir, y padecer quantos males, y daños les pudieren sobrevenir, antes que faltar á su cumplimiento, ó dexar de entregar el Castillo, ó Armada al señor de cuya mano la recibieron. Y Juan de Liñano (s) añade, que si no lo cumplieren tan estrecha, y puntualmente como estàn obligados, incurren por ello en pena de muerte. Y Martino Laudense (t) que el que jura de no entregar el Castillo á los enemigos, es visto jurar de defenderle de ellos quanto pudiere.

Y aunque es * verdad, que todos los Sol- 153
dados generalmente quando eran recibidos, y alistados por tales, solian jurar, y hoy juran, que ni por miedo, ni por otro respeto huirán de la guerra, ni desampararán las van-de-

laturos si incertam oppugnationem Avarici relinquerent, quamvis omnium rerum difficultate afficerentur: fama quidem bella stare meritò summi Duces existimavere: & eam qui recedebat fugere credi.

(p) Sandov. en la Carolea, 2. part. lib. 32. §. 27. fol. 794. Anton. de Herrer. en la histor. general, lib. 2. cap. 13. pag. 115. año 1555.

(q) Supr. num. 64. & seqq.

(r) Greg. Lopez in l. 6. tit. 18. part. 7. verbo Fasta la muerte, ubi ita inquit: Nota bene, quod cum Castellanus ex debito homagii & fidelitatis teneatur ad custodiam castri, potius debet omnia mala pati, quàm malo consentire, cap. ita ne 32. quæst. 5. cap. Lotharius 32. quæst. 2.

(s) Joann. de Lignant. in tract. de bello, cap. 29.

(t) Martin. Ludens. de Castell. q. 32. Nota, quòd qui promisit non ponere fortalicium in manu inimicorum, tenetur etiam curare, ne per inimicos occupetur, in quantum potest. ut per Angel. in l. non impossibile D. de pactis.

deras, ni reusarán el morir por la causa publica, como consta de Tito Livio (u), Flavio Vegecio, y otros Autores, que ponen varias formas de estos militares juramentos, ó sacramentos.

154 Pero * en los Alcaides de los Castillos, y Almirantes, ó Generales de las Flotas, ó Armadas, se tenian, y tuvieron siempre por mas apretados, como lo muestran las dichas leyes de la Partida, y especialmente una, que dice, hablando de los Alcaides (x): *La otra manera de guarda, es de aquellos á quien dá el Rey los Castillos, que tengan por él. Ca estos son tenudos mas que todos los otros de guardarlos.* Y otra que pone la forma del juramento del Almirante, por estas palabras (y): *E estando así, debele prometer, que non escusará su muerte por amparar la Fé, é por acrescentar la honra, é el derecho de su Señor, é por pro comunal de su tierra, é que guardará é fará lealmente todas las cosas que oviere de facer segund su poder. &c.*

155 Por lo qual * como por excelencia, ó antonomasia, los Castillos asi encargados, se suelen llamar *Omenages*, porque en esto juzgaban que consistia su mayor amparo, y defensa. Y *Torre del Omenage*, la principal de la Fortaleza, donde con solenidad, y auto publico el Castellano, ó Alcaide de ella hace el juramento de fidelidad, como lo advierte Don Sebastian de Covarrubias (z), derivando esta palabra de la Latina *Homagium*, que desciende de otra griega *Homagios*, que quiere decir *juramento Santo*.

Aunque * otra ley de Partida (a) dice: *Que* 156
omenage, tanto quiere decir como tornarse ome de otro, la qual se ha de referir á la costumbre de los feudos, en los quales mediante el mismo juramento, quedaba uno hecho hombre, ó vasallo del Señor á quien le prestaba: y por eso tambien le llamaron *Hominio*, y *Homoligius*, de que escrivieron latamente Pedro de Belapertica, Jacobo de Santo Georgio, y otros muchos Autores (b).

Pero * en nuestro uso, y modo comun 157
de hablar en España, significa la fé, y palabra que dán los Nobles en las manos del Rey, ó de otro que la recibe en su nombre, de hacer, ó cumplir alguna cosa (c). Y aunque * 158
Gregorio Lopez (d) quiso poner en duda, si tiene fuerza de juramento, y incurre en pena de perjuro quien le quebranta: lo cierto es, que hay textos, y Autores que dicen que sí (e) y que el violarle, induce en los nobles grave nota de infamia, y caso de menos valer, segun los antiguos fueros de España, y que se debe tener luego entre ellos por hecho, y cumplido lo que en esta forma prometen (f).

Y aun * les obliga en fuerza de juramen- 159
to, la promesa que hacen *En fe de quien son*, como lo pretendió defender Don Fernando de Mendoza, haciendo en quanto á esto distincion entre los Nobles, y los plebeyos, aunque es reprobado comunmente por otros AA. (g).

Y

(u) Liv. *lib.* 22. *Iurabant autem per Deos solemne iuramentum se iussu Consulum conventuros, neque iussos abituros; nisi fuga, neque formidinis ergò non abituros, neque ex ordine recessuros, nisi telo sumendi, aut petendi, aut hostis feriendi, aut civis servandi causa.* Veget. *de re militi. lib.* 2. *cap.* 5. *Iurant autem milites per Deum & Christum, & Spiritum Sanctum, & per Majestatem Imperatorum, cui tanquam corporali Deo fides & devotio prestanda est, te omnia strenuè facturos quæ præceperit Imperator, te omnia strenuè facturos nec mortem recusaturos pro militiam nunquam desertoros nec mortem recusaturos pro militiam nunquam desertoros nec mortem recusaturos pro militiam nunquam desertoros* Petr. Herod. *lib.* 10. *ret. judic. tit.* 5. *Romana Reput.

gun tiempo de treguas, partió en persona al sepulcro de Sancho, y haviendole abierto, reconocido, y reverenciado, le puso las llaves de la Fortaleza en el brazo derecho, pidiendo que con esto le diese por libre del omenage, y cerrado el sepulcro, sacó testimonio autentico de esto, y dió la vuelta á Portugal, donde Don Alonso estaba yá en quieta posesion de su Reino, y avisandole que viniese á tomar la de su Castillo, porque yá se hallaba libre del juramento, le salió á recibir á las puertas, echandose á sus pies, entregandole las llaves de ellas, y ofreciendose para lo de adelante á su vasallage, y servicio, y monstrandole el testimonio de lo que havia pasado en Toledo. El nuevo Rey, admirando, y estimando su lealtad, le dió la misma tenencia perpetuamente para él, y sus sucesores, y con declaracion de que de allí adelante no tuviesen necesidad de hacer omenage. Pero él, dandole las gracias, escusó el recibirla, y maldixo á sus sucesores, si en algun tiempo tomasen en sí la defensa de algunos Castillos, que les obligasen á semejante puntualidad, y cuidado, con lo qual el Rey le huvo de hacer diferentes mercedes.

164 Don Pedro * Ruiz de Sandoval, el que llamaron *Rostros de Puerco* Comendador de Montiel, y despues de Merida, es alabado por Rades de Andrade (o), de que no quiso acoger en el Castillo de Montiel á su Maestre Don Fadrique, por el juramento que él, y los ottros Comendadores havian hecho al Señor Rey Don Pedro su hermano, de no acogerle sin su licencia, y que hecho esto, dexó el Castillo á un escudero, y fuese á donde el Maestre su señor, y dixo, *que él le havia negado la entrada en el Castillo, por no ser perjuro, ni traidor al Rey su Señor; pero que como Freile de la Orden se ponia en manos de su Maestre, para que dispusiese de su persona como le pareciese*, y que todos juzgaron haver hecho como buen Cavallero.

165 En tiempo * de los Reyes Catolicos leemos en sus Coronicas (p) que usando de la misma lealtad aquel Noble Cavallero Pedro de Baeza, que llamaron el *Alcaide de Escalona*, no les quiso entregar la Fortaleza de la Ciudad de Truxillo, en cuya tenencia estaba, por omenage que havia hecho de ella al Marques de Villena, á quien entonces servia, aunque los Reyes, unas veces usando de grandes promesas, y otras de grandes amenazas, le procuraron atraer á su servicio, y persuadir, que se la entregase; y teniendo mucho color para poderlo hacer, por ser sus naturales Señores, segun lo que despues de Oldrado, resuelve Gregorio Lopez (q). Hasta que finalmente, por contentar á la Reina Catolica, el mismo Marques de Villena entró en el Alcazar, y apenas pudo acabar con él que hiciese la entrega, diciendo no miraba su particular, sino el deseo que tenía del pro, y autoridad de su señor, lo qual llegó á tanto, que hecha la entrega se despidió dél y de su servicio, sentido de esto, y de que con la priesa no se acordó de capitular, que al Alcalde, y á sus Soldados no se les hiciese daño por la contradicion, y resistencia que havian hecho á los Reyes, aunque despues se volvió a reducir á su devocion, y le ganó dos batallas, como lo refiere Mariana (r), y algunos privilegios de rentas, y otras mercedes, que Yo he visto en poder de sus descendientes, que hoy tienen sus casas, y una antigua, y honrada Capilla en la Parroquia de San Esteyan de Valladolid.

Y acercandonos * mas á nuestra edad, de 166
aquel gallardo Soldado Francisco Hernandez de Avila cuenta Luis de Cabrera (s), que siendo Castellano del Castillo de Utrecht en Brabante, y teniendole cercado, y apretado el Conde Bosu, nunca quiso rendirse. Y haviendole hecho saber un mandato del Señor Don Juan de Austria, para que dexase las armas, y requerido con él, respondió, que no havia visto jamás firma suya, y pidió tiempo para saberlo por comisario en Ambers, y si lo fuese, no se valdria de las armas. Y perseveró en su defensa con el mismo corage, hasta que tuvo nuevo orden, traido por persona que le aseguró era de su Alteza. No queriendo salir como rendido, sino con sus soldados, ropa, bagage, armas, vanderas, caxas, valas en la boca, y artilleria, con ocho heridos, y quatro muertos en el sitio, entregando al Conde el Castillo, para que le tuviese en nombre del Rey Catolico, segun mandaba el Señor Don Juan.

§. VI.

Por haber sido de los primeros en esta desercion.

Puedese * tambien ponderar otra circunstancia, que aumenta mucho la calidad, y 167
gravedad de estos delitos. Y es, haver sido el General casi de los primeros que desampararon la Capitana, arrojandose á la chalupa: y el primero, que despues de llegado á tierra, se fue por el tio de Matanzas arriba en el bote, muy apriesa, con el Oidor Gaviria, y quatro

(o) Rades de Andraide *en la Cronica de la Orden de Santiago, fol.* 48. y 49. y lo mismo se refiere *en la Cronica del Señor Rey Don Pedro.*

(p) *Cronica del Rey Don Fernando el Catolico*, y por mejor en la que anda de mano, que en la impresa, Alvar. *en su tratado de fortalitiis, fol.* 29. Marian. *en su historia de España, 2. part. lib. 23. cap. 14. pag.* 431.

(q) Oldrad. *cons. 93. col. fin.* Gregor. Lopez *in l. 6. verb. En uno, tit. 3. partit. 5.*

(r) Marian. *d. lib. 24. cap. 19. pag.* 445.

(s) Cabrer. *en la historia de Filip. II. lib. 11. cap. 8. pag.* 876. *& seq.*

tro hombres marineros, hasta ponerse en salvo en el ingenio de Diego Diaz Pimienta, sin tratar de volver á las naves, ni de otra cosa mas que de librar la vida, respecto de la artilleria que disparaban los enemigos, de que aun no se tenian por seguros entre la espesura de las selvas, y montes (t) Asi lo dicen todos los testigos del cargo XIII. como parece por el Memorial, desde fojas 185. Donde tambien se ponen los quatro capitulos de la instruccion que llevaba, y debiera seguir, y guardar en el caso, si procediera con mas deliberacion, y recato; ó se hallára menos turbado.

168 Esta * misma circunstancia se puede aplicar al suceso del Almirante, porque aunque no se desembarcó, por haverle faltado el bote, como él en su confesion lo declara, se dió por rendido luego que los enemigos entraron en su Almiranta, y quitandose el Habito para no ser conocido, y echandole por una portañuela á la mar, hizo que les dixesen, que yá se havia salido á tierra, y se puso entre los grumetes, y gente menuda, hasta que el enemigo le echó á tierra con los demás.

169 Que fue tanto, * y aun peor, que si se huviera desembarcado, pues las cosas que surten un mismo efecto, se juzgan siempre por una misma disposicion (u). Y quien encubre su persona, ó la forma, y trage de su oficio, es como si se ausentara; porque yá no asiste allí por quien es, ó como quien es, sino por lo que mediante la mudanza parece; y se ha de juzgar segun el estado en que se halla, y la figura que representa, como en varios casos, semejantes á este, se dispone en nuestro derecho (x).

Y en persona * de su cargo, y obligaciones, todo lo que no fue morir peleando, desdice de ellas, y arguye flaqueza, como se colige de lo que Salustio (y) refiere haver hecho el Dictador Quinto Cincinato con el Consul Lucio Municio, pues haviendole librado del cerco en que le tenian muy apretado los enemigos, aunque en él havia hecho lo posible para resistir sus asaltos, le quitó el Consulado, y no consintió que entrase á gozar parte de los despojos; por decir, que havia sido cosa indigna de tan gran cargo, no haverse defendido de ellos con su esfuerzo, y valor, sino con fosas, y vallados, que hizo para su seguridad, ó reparo. 170

Y que * la culpa de ser primero en la *Fuga*, aun en qualquier Soldado ordinario, sea gravisima, y digna de pena capital, y severa, en presencia de los demás, para que los sirva de exemplo, fue doctrina del Jurisconsulto Arriano (z). La qual hallo trasladada por los Emperadores Griegos en su Basilico, y en las leyes Griegas militares de Ruso, que juntó, y traduxo Leunclaio. (a) Y una de ellas añade, que la legion que se averiguare haver sido la primera en la *Fuga*, sea diezmada, y los sorteados pasen por las picas de las demás, por la causa que dieron de desbaratarse la orden, y compas del exercito, y de ocasionar con su exemplo, que los demas hiciesen lo mismo. Pero que esto no se entienda con los que se retiraren heridos. 171

Este punto * prosigue, y ilustra con su 172
acostumbrada erudicion Pedro Fabro (b), y otros Autores, trayendo muchos exemplos de grandes Capitanes, que por esta causa usaron de rigurosos castigos, llevando particular

(t) Conducit illud Valer. Flac. *in Argonaut. lib.* 4

Behrycas extemplò spargit fuga, nullus adempti
Regis amor, mentem celeres, ipsavamque capessunt.

(u) *Is illud, D. ad leg. Aquil. l. à Titio* 108. *D. de verb. oblig.* cum similibus, & non refert quid ex æquipollentibus fiat, *l. mulier in princip. D. ad. Trebel.* pulcher tex. juncta glos. *in l. si mater C. de institution. & exhibit.* latissime Everard. *loc.* 13. *A simili, p.* 215. & *loco* 102. *Ab æquipollentibus, p.* 549

(x) *L. movere C. si serv. export. veneat l. item apud* 15. *§. si quis virginis, D. de injuriis*, cum traditis Covar. *lib.* 1. *variar. cap.* 14. *num.* 5. *l. Julianus* 9. *§.* 2. *D. ad exhib. l. 6. in fine, de auro & arg. leg. l. mulieris* 13. *§. res absentis, D. de verb. signif.* ibi: *Res absentis videntur* (ut Sabinus, & Paulus probant) *etiam hæ, quarum corpus manet, forma mutata est; & idem si corrupta, reddita sint, vel transfiguratæ, videri absentes*, &c. ubi Alciat. Rebuf. Brech. & Forner. alia adjiciunt, & Paul. Manut. *in adag. Vestis virum facit*, & Boer. *de auctorit. Mag. Consilii num.* 29. ubi, *quod vestis arguit excellentiam dignitatis & officii*, conducit illud Plauti *in Epid. act.* 4. *scen.* 2. *Scio quid erres, quia vestitum atque ornatum immutabilem habet hæc*, id est, *immutatum*, ut ibi advertit Lambin. Terent. *in Eunuch. act.* 4 *scen.* 4. *vers.* 3. ibi: *Quid vestis mutatio est?* &c. facit etiam Tertull. *in lib. de fuga in persecutione, cap.* 12. ibi: *Quod times redimit: ergo fugis.*

(y) Sallust. *in Jugurth. Quint. Cincinnatus Dictator Obras Postumas.*

eo tempore, quo diviti Equi sub jugum missi. L. Manlium, quem ab obsidione hostium liberaverat, Consulatum deponere coegit, & omnium rerum prædam non tantum militi dedit. Indignum maximo Imperio credidit, quem non sua virtus, sed fortuna, vallumque tutum præstaret.

(z) Arrianus L. C. *in l. omne delictum, §. qui in acie D. de re milit. Qui in acie prior fugam fecerit, spectantibus militibus propter exemplum, capite puniendus est.*

(a) Basilic. *lib.* 57. *tit* 3. *cap.* 14. Ruff. *apud* Joan. Leunclajum *in 2. tom. jurit Græco-Romani, l.* 31. *pag.* 251. ubi ita habetur: *Qui primus in acie fugerit, in conspectu militum capite punitur*, & melius *in l.* 26. ibi: *si primi quidem fugerint, & ceteri videntes causam, jubemur, ut milites illius legionis, quæ prima fugit, & statione, pro parte sua, scilicet, cesserit: quotquot ad pugnam ordinati fuerint, decimentur, & à reliquis legionibus jaculis configantur; ut qui ordinem acies dissolverint, & auctores fugæ ceterorum extiterint. Si verò quordam ex ipsis in pugna, ceu credibile est, tanciari contigerit, hos ejusdem criminis expertes esse jubemus.*

(b) Petr. Faber. *lib.* 1. *semest. cap.* 18. *pag.* 113. *& seqq.* Belin. *de re milit. part.* 8. *tit. multa num.* 62. Ajal. *lib.* 3. *cap.* 15. Tiber Decian. *lib.* 7. *criminis. cap.* 15. *num.* 46. *&* 55. & Caball. *resolut. criminal. cap.* 294. *num.* 183. *& seqq.* Vide Jul. Cæsar. *lib.* 3. *de bello civil. & lib.* 3. *de bello Gall.* & Jul. Frontin. *lib.* 4. *stratag.* ubi ejusmodi supplicia propter exemplum *in conspectu multitudinis, sive in conspectu armati exercitus*, fieri solere ostendunt.

lar atencion á que se hiciesen á vista de todo el exercito, por causa del escarmiento, que es lo principal que se ha de procurar en ellos, como lo mostró Marco Craso (c), quando diezmó quinientos Soldados de los primeros que se havian puesto en huida. Y Ciceron quando dice, que esta pena de la *Decimacion*, era la que los antiguos tuvieron por mas á proposito para castigar, y escarmentar los soldados temerosos, y fugitivos, como arriba queda apuntado (d).

173 Porque * ningun prudente Legislador usa tanto de semejantes castigos por los delitos yá cometidos, como por escusar que no se vuelvan á cometer adelante (e). Y por esta causa los llaman en Latin *Animadversiones*, y *Exemplos*, y en Griego *Paradigmas*, como lo advierte Celio Rodigino, y Yo lo toco en otro lugar (f).

174 Lo mismo * enseña Flavio Vegecio (g), encareciendo mucho el gran daño que causan los primeros que huyen en el tiempo de romper la batalla, porque acobardan, y disminuyen la confianza á los suyos, y acrecientan
175 la osadía de los contrarios. A que miró * la ley del Deuteronomio (h), quando por esta razon mandaba, que antes de partir á la guerra se echase público vando, de que los que se sintiesen medrosos, y cobardes de corazon, se volviesen á sus casas, porque no hiciesen daño con su exemplo á los otros: La qual hallo repetida, y practicada en el libro de los Jueces (i), y en el primero de los Macabeos. (k)

176 Y si esto * procede, y se llega á sentir, y puede temer en Soldados comunes, que llamaban *Gregarios*, bien se vé, con quanta mayor razon corte en los Generales, Almirantes, ó Capitanes, los quales, como queda advertido en el §. precedente, han de servir de exemplo, y dechado á todo su exercito, para que imiten sus acciones heroicas: y si degeneran de ellas, se le darán mas facil, y pronto para que les sigan en las contrarias, á que por la mayor parte (como Juvenal dixo) (l) se acomoda mejor nuestra depravada naturaleza.

Por la qual * tiene por preciso, y forzoso 177
Vegecio (m), referido por Justo Lipsio, que estén aparejados para la fuga los Soldados que sienten que la hace, ó previene su Capitan.

Y Claudio * Cotereo (n) reprehende con 178
mucha razon á Marco Antonio, porque peleando con Julio Cesar, acompañado de Cleopatra, y viendo que ella comenzó á huirse de la batalla, se puso en su seguimiento, y debiendo, como General valeroso, reprimir, y detener los fugitivos, y desertores, vino á ser de los primeros que desampararon su exercito.

Ovidio * reconoció este mismo peligro, 179
explicandole con el simil de las avejas, las quales en faltando el Rey, ó Capitan que las guia, pierden el orden, y concierto de su Republica, diciendo asi (o).

Huyen los Tirios donde á cada uno
Lleva su ciego error: como acontece
En las avejas, que su Rey perdido
Dudosas vagan, y el concierto pierden.

Y

(c) Plutarch. *in vita M. Crass*: *Quingentos autem ex primis, iis præterimis, qui anfugerant, in quinquaginta decades distribuit, ex quibus singulis, unum aliquem sorte ductum trucidavit, patria in militari pœna post multos annos in usum revocata. Huic autem mortis generi ignominia subest, & terroris atque formidinis circumstantibus omnibus affert.* Idem aliis verbis recolit Dio Cas. *lib.* 48. *histor.*

(d) Cicer. *in orat. pro Cluentio*, cujus verba retuli *supra num.* 102.

(e) *L. si pœna, & l. capitalium, §. famosi, D. de pœn.* Senec. *lib.* 2. *de ira, circa finem*: *Nemo prudens punit, quia peccatum est, sed ne peccetur.* Quintil. *declamat.* 274. *Quoties crucifiximus noxios, celeberrima eligantur via, ubi plurimi commoveri hoc metu possint. Omnis pœna non tam ad delictum pertinet, quam ad exemplum.*

(f) Cæl. Rhodigin. *lib.* 6. *lection. antiq. cap.* 14. dixi Ego *in tract. de patricid. lib.* 1. *cap.* 2.

(g) Veget. *de re milit. lib.* 3. *cap.* 22. *Qui enim ante congressum recedit ex acie, & suis fiduciam adimit, & inimicis auget audaciam.*

(h) *Deuteron.* 20. *vers.* 8. *Quis est homo formidolosus, & corde pavido? vadat & revertatur in domum suam, ne pavere faciat corda fratrum suorum, sicut ipse timore perterritus est.*

(i) *Judic.* 7. *vers.* 3. *Loquere ad populum, & exudiis audientibus prædica: qui formidolosus, & timidus est, revertatur.*

(k) *Machab.* 1. *cap.* 3. *vers.* 56. *Et dixit his, qui ædificabant domos, & despondebant uxores, & plantabant vineas, & formidolosis, ut redirent unusquisque in domum suam secundum legem.* Vide Petr. Greg. *lib.* 19. *syntagm. cap.* 3. *n.* 11. & Bobad. *lib.* 4. *politic. cap.* 2. *num.* 41. *in fine.*

(l) Juvenal. *satyr.* 14.

Sic natura jubet: velocius, & citius nos
Corrumpunt vitiorum exempla domestica magni,
Cum subsunt animis authoribus.
& infra:
Quoniam dociles imitandis
Turpibus ac pravis omnes sumus, &c.

(m) Veget. *lib.* 3. *cap.* 22. & ex eo Lips. *lib.* 5. *politic. cap.* 16. *Necesse est, ut ad fugam parati sint, qui ducem suum reminant desperare.* Idem docet Tertull. *diff. libr. de fuga in persecut. Itaque cum duces fugiunt, quis de gregario numero instinctu, ad gradum in acie figendum suadere?*

(n) Coter. *de re milit. lib.* 3. *cap.* 1. *M. Antonius desertorum pœna afficiendas fuit, utpote, qui cum contra Cæsarem dimicaret, atque Cleopatra prima fugam capessere, fugientis Reginæ, quam pugnantis militis tuis comes esse maluit. Et Imperator, qui in desertores sævire deberat primus ipse desertor exercitus sui factus est.*

(o) Ovid. 3. *Fastor.*

Diffugiunt. Tirii quò quemque agit error: ut olim
Amine dubia rege vagantur apes.

180 Y Plinio * dice, (p) que las conchas que crian las perlas, se parecen en esto á las abejas, y que quando se sobreaguan con sus enxambres, llevan como por guia una de las mayores, y mas antiguas, que vaya atenta mirando por todas, y que en coger á esta, ponen su principal cuidado los buzos, porque con eso facilmente entran las demás en las redes.

181 Y lo cierto es * que no parece que puede hallar disculpa en el mundo, el Governador que dexa su flota en tan graves peligros, quando aun se tiene por dañoso, y culpable, desampararla en tranquilidad, y bonanza, como lo dice Nicolao (q) Papa, y muchas leyes de nuestras Partidas (r).

182 Una * de las quales, aun en el caso que permite, que el Alcayde pueda dexar el Castillo, despues de haverle emplazado, pone por forma, que haya de ser el postrero que salga de él por estas palabras (s): *E despues que esto hoviere fecho, debe sacar ante sí toda su compañia, é salir el postrimero de todos, dexando hi á lo menos can, é gato, é gallo, é cedazo, é artesa, é olla, é algunas otras preseas de casa, para mostrar, quel toviera siempre bien bastecido, é cerrar las puertas del Castillo con su llave, ante los testigos que diximos, &c.*

§. VII.

Por ser nobles.

183 OTra * calidad, que no grava menos estos delitos, podemos sacar de la que en sí tienen los mismos reos, que principalmente resultan culpados en ellos, la qual no querrán negarles los que mas los defienden, y se descubre bastantemente por los Habitos de la Orden del Señor Santiago, singular, y glorioso Patron de España, que traen en los pechos.

Porque * quando cesaran las obligaciones, 184
omenages, y juramentos de sus cargos, y oficios, las que les corrian por su Nobleza, debieran estimularles, para no hacer cosa que desdixese de las leyes de ella, ni les pudiese sacar colores al rostro, segun la doctrina de Bartolo, que refiere, y sigue Gregorio Lopez (t), diciendo, que en esto se diferencian los nobles de los plebeyos, y que la verguenza les suele ser freno para corregir sus acciones. Y la de (u) Baldo que dice, (aunque en diferente proposito) que el animo de los nobles, se aumenta por su nobleza.

Por esto * nuestras leyes de Partida (de- 185
xadas otras de derecho comun, que disponen lo mismo) (x) desearon en todos cargos, que fuesen elegidos para ellos hombres de buen linage: *Para haver verguenza de non errar. Por no facer ellos cosas porque cayan en verguenza. Cá si de buen linage non fuesen, podria ser que algunas vegadas no hoviesen verguenza de facer cosa que les estuviese mal* (y).

Pero * especialmente en estas de la mili- 186
cia, lo procuraron, y previnieron con mayor estremo. Y asi dice una (z), que trata de los Caudillos, que porque estos tienen lugar de grande honra, lo primero *que se debe atender para ponerlos en él, es el linage, que es cosa que face ennoblescer al home, é ser honrado, é tenido en caro, porque le pueden tomar por Caudillo, maguer non tenga gran lugar, ni sea muy sabido.* El qual requisito prosigue largamente Bartolomé Cepola (a) en el tratado en que pone los que han de tener los que se eligieren por Capitanes Generales. Y un Moderno (b) de nuestra Nacion, despues de haver traido otras cosas para el mismo proposito, refiere, que un Cavallero cuerdo, y principal de su tierra, solia decir como por refran estos versos:

De

(p) Plin. *lib.* 9. *cap.* 35. *Quidam tradunt, sicut apibus ita concharum examinibus singulas magnitudine, & vetustate præcipuas esse, veluti ducet, mira ad cavendum solertia: has urinantium cura petí illis capiti, facile cæteras palantes retibus includi.*

(q) Nicol. Papa *in cap. reticuaris* 47. 7. *quæst.* 1. *Si perniciosum est properare in tranquillitate navim dirigere, quanto magis in fluctibus.*

(r) *L.* 6. 7. 12. 13. 20. *& ferè per totum tit.* 18. *part.* 2. cum late traditis ab Anton. Alvarez *in tract. de fortalitiis, part.* 3. *per tot.* & præcipuè, *cap.* 4.

(s) *L.* 21. *tit.* 18. *part.* 2. Alvarez *ubi supr. fol.* 36. donde añade: *Que asi, en caso que no lo pueda desamparar, sino con la muerte, ha de ser el postrero que muera si fuere posible, no por guardar la vida, sino por amparar, y defender el Castillo con ella, acorriendo á su lealtad:* facit illud Silii Italici *lib.* 1. *Primus inire mauum, postremus ponere Martem.*

(t) Bartol. *in l. ut vim, D. de just. & jure*, quem refert & sequitur Greg. Lop. *in l.* 6. *verb. Verguenza, tit.* 18. *part.* 2. ibi: *Stimulus enim nobiles verecundia plus quàm ignobiles, & pudor plerumque verecundi est nostri, ut* ait Ambros. *super. Psalm.* 118. *serm.* 10. *vers.* 6.

(u) Bald. *in l. filia legatorum* 11. *C. de legat. n.* 3. ibi: *Quia ex nobilitate augetur animus nobilium; non enim est animus nobilium ità limitatus, sicut animus fœneratorum, & similium, qui est strictí juris:* de quo vide Tiraquel. *de nobilit. cap.* 17. *num.* 47. *& seqq.* & Menoch. *præsumpt.* 59. *lib.* 6.

(x) De quibus latissimè Tiraquel. *de nobilit. cap.* 10. *per totum*, Bobad. *lib.* 1. *polit. cap.* 4. *per tot.* Ft. Joan. Marquez *en el Governad. Christiano, lib.* 1. *cap.* 5. §. 4. Manoch. *de præsumpt.* 59. & Alvar. *de fortalit. fol.* 22. *& seq.*

(y) *L.* 9 *tit.* 9. *& l.* 8. 9. *& tit.* 21. *tit.* 21. *part.* 2. cum multis alijs, quos refert Bobad. *ubi supr. & lib.* 4. *cap.* 2. *num.* 42. & Otalor. *de nobilit.* 2. *part. cap.* 3. *num.* 3. *post princip.*

(z) *L.* 4. *tit.* 23. *part.* 2.

(a) Bartholom. Cepol. *in tract. de imperatore militum deligendo, in princip. num.* 1. *&* §. 4. *n.* 24. Adam. Contzen. *lib.* 10. *politic. cap.* 22.

(b) Ignat. del Vill. Maldonad. *in sylva responsorum, responf.* 12. *num.* 58. *in fine.*

De linage, y de corage
Ha de venir
El que lleva, y toma gage,
Y el que Pueblo ha de regir.

187 Y lo que * mas es, otra, no solo en los Generales, y Capitanes, sino aun en todos los que huvieren de escogerse para Soldados, parece que pide la misma nobleza, diciendo (e): *Que aunque se han de buscar labradores, para sufrir la gran laceria, é los trabajos que en las guerras, é en las lides les acaescieren, y por esto huvo algunos que los querian escoger de hombres del campo, y oficiales mecanicos. Dixo un sabio, que hovo nome Vegecio, que la verguenza vieda al Cavallero que non fuya de la batalla, porende ella le face vencer. Cá mucho tovieron que era mejor el home flaco, é sofridor, que el fuerte ligero para fuir. E por esto sobre todas las cosas cataron, que fuesen homes de buen linage, porque se guardasen de facer cosa porque pudiesen caer en verguenza.* Y luego diciendo como han de ser Hidalgos, y de dónde se deriva este nombre, y por quántas maneras se adquiere, concluye: *Que aquellos son mayormente por derecho llamados* nobles, *gentiles, ó fidalgos, que lo han por linage ansiguamente, é facen buena vida, porque les viene de lueñe como heredad. E porende son mas encargados de facer bien, é de guardarse de yerro, é de mal estanza. Cá non tan solamente quando lo facen reciben daño, é verguenza ellos mismos, mas aquellos onde ellos vienen.*

188 Otra * de que yá havemos hecho mencion (d), tratando de las partes del Alcayde, pone por primera, y mas considerable la de su nobleza, por la razon que vamos fundando, diciendo: *E porende decimos, que todo Alcayde que tuviere Castillo de Señor, deve ser de buen linage de padre, é de madre. Cá si lo fuere siempre havrá verguenza de facer de el Castillo cosa que le esté mal, ni porque él sea denostado, ni los que dél descendieren.* Donde la Glosa repara con mucha advertencia, que aun requiere nobleza de padre, y de madre. Y que esto mismo pide la ley siguiente (e) en su substituto. Siendo asi, * que en otros casos, y 189
cosas, solo se contentan nuestras leyes, y las de derecho comun con la del padre, que es la que mas se atiende, y predomina en los hijos, y basta para hacerlos Hidalgos (f). Pero no bastará para que se puedan tener, y juzgar enteramente por nobles, porque para esto se requiere hidalguia de parte de padre, y de madre (g).

En los * Almirantes, ó Generales de Flo- 190
tas, y Armadas pide esta misma calidad por la primera de todas otra ley de Partida (h): *Primeramente, que sea de buen linage, para haver verguenza, &c.* Y aunque no añadió *de padre, y de madre*, se ha de entender como las pasadas. Porque ese * verdaderamente se podrá 191
llamar *buen linage*, cuyo compuesto, que participa de forma, y materia, tiene en lo uno, y otro cabal, y lucida nobleza. Pues aunque esta se derive principalmente del padre, no se puede negar, que es de mayor lustre, esplendor, y claridad, quando se le junta la de la madre: como por doctrina de Baldo, y refiriendo otras muchas autoridades, lo prueba con su acostumbrada erudicion Tiraquelo (i).

De aquí * nace, que está la presumpcion 192
por los nobles, de que en todas ocasiones tendrán valor, y verguenza, por temor de la infamia, y cumplirán las obligaciones que les corren por serlo; como en las leyes citadas lo advierte Gregorio Lopez (k). Y antes lo havia

(c) *L. 2. tit. 21. part. 2.* quæ sumitur ex Veget. *lib. 2. de re militari, cap. 2. & seqq.* Liv. *lib. 8. Stivarii & opifices minimè militiæ idoneum genus*: tradunt alia Oralora & Bobad. *ubi supr.* advertentes, hanc legem, quatenus in omnibus militibus nobilitatem requirit, numquam fuisse in usu. Sed est intelligenda secundùm Gregor. ibi: *Quando supplet copia militum*: ex Vegetio, *lib. 1. cap. 7.*

(d) *L. 6. tit. 18. partit. 2.* de qua supr. num.

(e) *L. 7. eodem tit. 18. part. 2.* ibi: *Mas quando de esta guisa boviese de ir, debe segund fuero de España dexar á otro en su lugar por Alcayde, que sea fijo dalgo derechamente de parte de padre, é de madre, &c.*

(f) *L. 2. in fine, tit. 21. part. 2.* & expressiùs *in l. 3. tratim seq.* ibi: *Cá maguer la madre sea villana ii el padre es fidalgo, fidalgo es el fijo que de ellos naciere.*

(g) *Dict. l. 3. tit. 21. part. 2.* ibi: *E por fijodalgo se puede contar, mas non por noble,* ubi Gregor. *verb. Noble, l. 9. tit. 21. lib. 4. ordinam.* ubi late Didac. Perez, Bald. *in cap. innotuit num. 13. de elect.* Oralora *de nobilit. 2. part. cap. 2. num. 5. cum seqq.* latissimè Tiraquel. *de nobilit. cap. 28. à num. 20. & seqq.* & Barnab. Moreno de Varg. *de la nobleza de España, dic. 2. num. 12. & 13.* & alibi passim.

(h) *L. 3. tit. 24. part. 2.*

(i) Tiraquel. *dict. capit. 28. numer. 26. & seqq.* Ovid. 13. *Metamorph.*

Est quoque per matrem Cylenius addita nobis
Altera nobilitas, Deus est in utroque parente.

Papin. 1. *Thebaid. Divos avis, & utroque Jovem de sanguine ducens*, Bald. *in l. ult. in fine, C. de tero. fugit.* cùm dicit, *quòd non dicitur quis nobilis respectu generis materni, sed paterni loquendo simpliciter, & præcisè; verùm loquendo secundùm quid non est dubium, quòd omne compositum participat de forma & materia, ex notatis per glos. in cap. uit. 32. quæst. 4. Et quòd sit splendidior, illustrior, luculentior, clarior nobilitas, quam acceperunt à patre, ignobilitas minus obscura, minusque abjecta, propter nobilitatem matris*, & Tiraquel. non relato, docte tamen & eleganter Dom. Vincent. Turturet. *de nobilitate gentilitia, lib. 1. cap. 6.*

(k) Gregor. Lop. *dict. l. 3. tit. 24. part. 2. verb. Para haver verguenza*, ibi: *Habes hic, quòd præsumptio est pro nobili ex genere, quòd erit verecundus, id est timebit infamiam, & dict. l. 6. tit. 18. eod. partit. verb. De buen linage, in fine*, ibi: *Præsumitur namque pro nobilibus in his quæ spectant ad nobilitatem, glos. in cap. illud 40. dist.* Vide Alciat. *reg. 1. præsumpt. 48* Mascard. *conclus. 1095.* Tiraquel. *in l. 7. connub. n. 3. & de nobilit. cap. 20. num. 20.* Casan. *in Catalog. 2. part. consid. 24. & 8. part. consid. 6.* & Moren. de Varg. *ubi supr. discurs. 9. in princip.*

via enseñado San Gerónimo, referido por Santo Tomás (l), y por el Maestro Fr. Juan Marquez, diciendo, *que el que debe mucho á su sangre, trae siempre aquella obligacion sobre sí, y no se le representa posible faltar á ella.*

193 Lo mismo * afirman Navarro, y otros Autores (m), hablando especialmente de los Cavalleros de la Orden de el Señor Santiago, y demás Militares: y probando, que solo por serlo, están expuestos, y juran, y profesan de morir peleando en defensa de la Santa Fé Católica, de su Rey, y su Patria.

194 Y por * lo que los Nobles, y Cavalleros deben á este respeto, es comunmente recibida la doctrina de Bartolo (n), que aunque uno que se vé acometido, y acosado de otro, si puede buenamente huir, y escaparse, no se escusa de la pena ordinaria si le matare, aunque diga lo hizo por defenderse; esto no se entiende en el noble, en quien se considera por mas grave, y afrentoso el huir, ó volver las espaldas, que el riesgo, y peligro de que le quiten la vida.

195 Del proprio * principio resulta, que aunque en todo genero de personas se tuvo por flaqueza culpable, y punible el herirse, ó matarse á sí mismos, segun la mas cierta, y cristiana sentencia que despues de S. Agustin prosiguen, y exornan varios Autores (o), afirmando, que será heregía defender lo contrario. En las personas nobles, y que profesan oficios, y cargos Militares, era tenida por mayor esta culpa, y se castigaba (aun entre los Gentiles) con muerte, ó con ignominia, segun lo enseñaron Paulo, y Arriano Jurisconsultos (p). En cuya explicacion pregunta Menoquio, qué causa pudo haver para que este punto se tratase con particularidad en los *Milites*, pues estaba en otras leyes decidido, generalmente en los demás hombres, que llamaban *Paganos*? Y responde doctamente (q), que la razon fue, porque estos, por su oficio, calidad, y nobleza, tenian mayor obligacion que los otros, de tener, y mostrar mas valor, fortaleza, y constancia para resistir intrepidos, y animosos á los trabajos, ó desconsuelos que se les ofreciesen

Lo qual * es digno de mayor ponderacion, 196
y advertencia en el caso presente, pues aunque no está deducido en los autos, se sabe por notorio, y hay cartas escritas sobre ello á la Junta, que el General se dió unas heridas en la prision de Carmona, intentando matarse, aunque no lo consiguió, por no ser penetrantes. Y de todo se formará el concepto que conviniere, pues los animos de los hombres, se conocen por semejantes señales, y conjeturas (r), y los actos que preceden, ó siguen á un delito, descubren la causa, ó razon que pudo haver para cometerle (s).

Y generalmente * (como Juvenal dice) (t) 197
qualquier delito de los mismos nobles, que desdixere de sus obligaciones, ó fuere contrario á las leyes, fueros, y preceptos de la no-
ble-

(l) D. Hieron. relatus à D. Thom. *de erudit. Princip. lib. 1. cap. 4.* & Fr. Joan. Marquez *en su Gobernad. Christian. lib. 1. cap. 3. §. 4. pag. 19.* idem prosequitur Menoch. *de præsumpt. lib. 6. præs. 59.*

(m) Navarr. *in propugn. apolog. ad memor. 57.* Mot. *de milit. S. Jacob. lib. 2. cap. 2. §. 22. num. 21.* Menchac. *lib. 3. controvers. illustr. cap. 105. num. 47.* & 52. Petr. Gregor. *lib. 2. syntagm. cap. 34. num. 3.* & Joan. Ramirez *in expedit. Bullæ Ord. D. Jacob. cap. 8. num. 1.* ubi probat, quòd faciunt votum Martyrii.

(n) Bartol. *in l. ut vim, num. fin. d. de justit.* & *jur.* & *in l. 1. C. unde vi*, ubi DD. & *in cap. olim. ti 1. de rest. spoliat.* & *in cap. suscepimus*, & *homicid.* & plures alii, quos refert Tiraquel. *de nobilitat. cap. 20. n. 63.* & *seqq.* Petr. Plaza *in epit. delict. lib. 1. cap. 28. num. 11

bleza, viene á ser en ellos de mayor oprobrio, y afrenta, y digno de mayor castigo; porque atropellan, y rompen mas urgentes respetos, y mas apretadas obligaciones; y la sangre, y hazañas de los antepasados, de que se precian, les sirven de fiscales, si las manchan, ó deslustran, procediendo siniestramente.

198 Este * punto tiene su fundamento en la doctrina de Macro J. C. (u), y de otros textos, é infinitos Autores, que ponderan, y refieren docta, y copiosamente Tiraquelo, y Prospero Farinacio (x), poniendo el exemplo en el crimen de la *Fuga*, *Desercion*, ó *Perdida de las armas*, que son los de nuestro caso.

199 Y tambien * en el de la *Prodicion*, por el qual dicen, que quanto es mas noble, y alto el que le comete, tanto mas alta se ha de hacer la horca para colgarle. Y que asi se practica en el Reyno de Francia. Aunque el señor Presidente Covarrubias (y) dice, que esto no se ha recibido en España, porque les cortan la cabeza por detras, y no los ahorcan.

200 Puedese * poner otro exemplo en qualquier desprecio, ó transgresion que los nobles hicieren de los mandatos de su Rey, ó Señor, porque en ellos este delito se juzga asimismo por mas culpable, por la mayor obligacion que les corre de ser puntuales en servirle, y obedecerle, como lo decide un insigne capitulo de los feudos (z); y por autoridad de él, Baldo, Mateo de Afflictis, y otros Autores. El qual exemplo hace tambien mucho á nuestro proposito, pues hallamos en este pleyto tan mal guardadas las instrucciones, ordenanzas, y cedulas Reales, que se dieron al General, como luego se irá discurriendo.

201 Todo * lo hallamos grave, y singularmente advertido en las leyes de nuestras Partidas. Porque una (a) agravando en los Nobles, y Ricos-hombres las penas de la blasfemia, entra poniendo por razon de su decision, que *los homes quanto son de mayor linage, é de mas noble sangre, tanto deben ser mas mesurádos, é mas apercebidos para guardarse de yerro. E á los homes del mundo, que mas conviene de ser apuestos en sus palabras, é en sus fechos, ellos son; porque quanto Dios mas de honra les fizo, é quanto mas honrado, é mejor lugar tienen, tanto peor les está el yerro que facen, &c.*

Otra (b), que es * mas en nuestros ter- 202
minos, trata por quales razones suelen, y deben perder los Cavalleros la Cavalleria, y dice, que si esto les acontece por su culpa, *es la mayor abiltanza que pueden recibir.* Y contando los delitos en que se les ha de quitar la Cavalleria antes que se execute la pena de muerte, en que por ellos han incurrido, pone estas notables palabras: *E las otras razones, porque han de perder honra de Cavalleria, ante que los maten, son estas: Quando los Cavalleros fuyen de la batalla, ó desamparasen á su Señor, ó Castillo, ó algun otro lugar que toviesen por su mandado, ó si le viesen prender, ó matar, é non le acorriesen, ó non le diesen el cavallo, si el suyo matasen, ó non lo sacasen de prision, pudiendolo facer, por quantas maneras pudiesen. Ca maguer justicia ha de prender por estas razones, ó por otras qualesquier que fuesen aleve, ó traicion, pero ante le deben desfacer que lo maten. E la manera de como le deven toller la Cavalleria, es esta. Que deve mandar el Rey á un Escudero, que le calce las espuelas, é le cinga el espada, é que le corte con un cuchillo la cinta de la parte de las espaldas, é otrosí que taje las correas de las espuelas, teniendolas calzadas. E despues que esto le ovviere fecho, non debe ser llamado* Cavallero, *é pierde la honra de la Cavalleria, é los privillejos, é demás non debe ser recebido en ningun oficio de Rey, ni de Consejo, ni puede acusar, ni reptar á ningun Cavallero.*

Esta * ley miró á la costumbre antigua que 203
havia de no executar en los Capitanes, y Soldados nobles pena de muerte, ni otra que irrogase infamia, sin quitarles primero el honor, y

las. Episcop. que dicta carmina citat, & quæ tradit Vargas d. disc. 8. Turturet. lib. 3. cap. 8.

(u) Macer. Jurisconsult. *in l. quædam* 14. *D. de pœnis*, ibi: *Quædam delicta paganos, aut nullam aut leviorem pœnam irrogant, militi verò gravissimam, &c.* conducit *l. 2. D. de re milit. & l. frustra*, ubi glos. Plat. & Luc. de Pena, *C. eod. cap. non afferamus* 24. *quæst.* 1. Gregor. Lop. per text. ibi *in l. 2. tit. 28. part. 2.*

(x) Tiraquel. *de nobilit. cap.* 32. *num.* 1. *& seqq. & num.* 23. *& cap.* 20. *num.* 116. *cum seqq. & de pœn. temper. cauſ.* 32. *num.* 7. *& seqq.* Farinac. *de delict.* 5. *num. quæſt.* 98. *num.* 113. *cum seqq.* ubi: *Quod in Regno Franciæ in crimine proditionis, & rapiæ fidei Magnates, & Nobiles in altioribus sortis suspendantur.* Vide Rojas *de nucces. cap.* 26. *num.* 12. *& 13.*

(y) Dom. Præses Covarrub. *lib.* 2. *var. cap.* 9. *n.* 4. *vers. Hæc tamen duo*, ibi: *Siquidem apud Hispanos adhuc propter istud crimen Nobiles decapitantur, non suspenduntur.* Vide Baez. *de inop. debitore, cap.* 16. *n.* 16. & Tiraquel. *d. cap.* 30. *num.* 104. *& cap.* 17. *num.* 153. ubi, quod pœna decapitationis est honestior, quam suspensionis, sive suspendii, & de aliis delictis, & pœnis infamibus, quibus aliquando nobiles puniri possunt, vide Joan. Garc. *de nobilit. glos.* 1. *num.* 14. *& seqq.*

(z) *Cap.* 1. *§. ii qui verò aura, de pace tenen. & juram. firman.* ubi Duces, Marchiones, & Comites majori pœna plectuntur ob transgressionem illius textus. Baldus *ibidem*, & Matth. de Afflict. *col. penult. notabil.* 10. Felin. *in cap. pastoralis, col.* 2. *de offic. deleg. & in cap. cum quidam col.* 2. *vers. Secundus est, de jure jurand.* & Tiraquel. *de nobilit. d. cap.* 20. *n.* 124. & ultra eum, quòd familiares Principis gravius puniantur ex transgressione mandati, vide eumdem Bald. & alios, quos refert, sequitur noster Gregor. Lopez *in l.* 2. *tit.* 28. *part.* 7. *verb. Pour les está el yerro.*

(a) *L.* 2. *tit.* 28. *part.* 7. Vide etiam *l.* 4. *tit.* 11. *part.* 2. donde dice, que la cordura, fortaleza, mesura, é justicia, á ningun genero de personas convienen mas que á los nobles, *porque ellos han á defender la Eglesia, é los Reyes, é todos los otros.*

(b) *L. ultima, tit.* 21. *part.* 2.

y grado de la milicia, y nobleza, que llamaban *Exautorarlos.* Y era (como dice Ulpiano, y otros Jurisconsultos) (c) absolverles del juramento que havian hecho quando se alistaron, y borrarles de la matricula, quitandoles las insignias militares, con que desde entonces quedaban infames, y no podian aspirar á cargos honrosos, ni parecer en presencia del Principe, quando los dexaban con vida.

204 Esto * se solia hacer en varias formas; pero los Romanos exautoraban los Soldados con solo mandarles arrimar las armas, y llamarlos *Quirites*; de que son exemplos, y testimonios notables, los que de Julio Cesar refieren Hircio, Lucano, y Brisonio (d). El qual tambien hace mencion de otro caso (aun mas ponderable) del Emperador Alexandro Severo, que cuenta Lampridio (e), quando haviendose movido una sedicion, ó motin en sus Reales, en que gravemente llegaron á perderle el respeto, y amenazarle, tuvo tanto valor, que todavia pronunció las palabras formulares, diciendo: *Idos, Quirites, y dexad las armas.*

205 Tambien * solian hacerles vestir togas cortadas las faldas, ó desceñirles, y desarmarles, al modo que lo dice nuestra ley de Partida: y de esto juntan muchos exemplos Pedro Erodio, Jano Langleo, y Paris de Puteo (f), donde especifica lo de las espuelas, espada, y el yelmo.

206 Y Pedro Gregorio * refiere una constitucion del Rey Carlos IX. de Francia (g), la qual mandaba, que quien dexase su puesto, ó vandera al tiempo de la batalla, fuese exautorado, y le tildasen del grado de las armas, y de la nobleza, y quedase por tallable, y pechero.

207 De que hallo * havia usado antes con todo rigor el Rey Francisco Primero: de quien cuenta Don Fray Prudencio de Sandoval en su Carolea (h), que porque el Capitan Mosleur de Franghet desamparó, y entregó á los nuestros á Fuenterabia, que tenia, y governaba en su nombre (haviendola defendido primero con mucho valor, por ver que yá no tenia orden de continuarlo, ni el Rey de socorrerle, como se lo havia embiado á decir) le sacó ignominiosamente á la plaza pública de Leon de Francia, y le mandó raer las armas de su escudo, insignias de sus pasados, y desceñir la espada, con calidad que no la volviese á poner; con que le quitó la nobleza, y le dexó plebeyo, como el mismo Autor lo pondera.

Y arriba * apuntamos (i) otro caso, del 208
modo que se tuvo en Valladolid año de 1555. en quitar las armas pieza por pieza al Castellano que perdió á Bugia, antes de llegar á degollarle en el cadalso.

En los * Cavalleros de las Ordenes Milita- 209
res se practica lo mismo, pues conforme á sus definiciones, les quitan el Habito antes que se haya de executar en ellas pena de muerte, ó otra que se tenga por afrentosa, como lo havemos visto en algunas ocasiones. Y lo practicó la Asamblea de Malta en unos Cavalleros de su Orden que se rindieron á Uchali, como refiere Jayme Bosio (k) haviendolos primero condenado en pena de muerte, aunque probaron el grande aprieto en que se vieron, y que de ninguna parte podian esperar humano socorro.

Y Langleo dice (l), que en * Francia hay 210
la propria costumbre en los Cavalleros que llama *Torquatos*, á quien el Rey honró con su insignia (que deben de ser los de la Orden de San Miguél), y se hace auro para quitar-

(c) Ulpian. *in l.* 2. *§.* 2. *D. de his qui not. infam. Sed & si eum exauctoraverit, id est insignia militaria detraxerit, inter infames efficit, licet non addiderit ignominiæ causa se eum exauctorasse, l.* 4. *§.* non omnis, *D. de re militari, l.* 2. *l.* 29. *D. de liber. caus.* cum aliis, quæ tradit Marian. Socin. *in cap. propositi, post num.* 34. *de foro compet.* Salicet. *in l.* 3. *C. de his qui not. infam.* glos. & Joan. de Platea *in l. servi, C. de agric. & mancip. dom.* Petr. Gregor. *lib.* 29. *syntagmat. cap.* 4. *n.* 7. Brison. *de formul. lib.* 4. *in fine, pag.* 408. *& seqq. & lib.* 2. *select. cap.* 5. Petr. Fab. *lib.* 1. *semestr. cap.* 17. *ad emendum*, Just. Lips. *de milit. Rom. lib.* 5. *dialog.* 19. Jan. Langl. *lib.* 12. *semestr. cap.* 1. *pag.* 682. Petr. Caball. *resolut.* 294. *num.* 65. *&* 82. *&* 393. & Ajala *de jure, & officio belli, lib.* 3. *cap.* 6. *num.* 6. & *seqq.* Alber. Gentil. *in eodem tractatu, in tractatu.* Treutler. *volum.* 1. *disputat.* 8. *thesi* 6. *litera A.*, Julius Clarus *in pract. criminal. quæst.* 74. *in fine, num.* 5.

(d) Hircius, sive Oppius *lib. de bello Africo*, Lucanus *lib.* 5.

=*Discedite castris,*
Tradite nostra viris ignavi signa Quirites.

Brison. *dict. lib.* 4. *de formulis, pag.* 408. *& seq.*

(e) Lamprid. *in Alexandro Severo: Ne vos hodie omnes, uno ore, atque una voce. Quirites dimittam: & incertum an Quirites non enim digni estis, qui vel Romana plebis istis*: & infrà: *Cùm nihilominus post ista fremerent, exclamavit*: Quirites discedite, atque arma deponite.

(f) Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. judicat. tit.* 5. *capit.* 15. 20. *& seqq.* Langl. *dict. lib.* 12. *cap.* 1. Paris de Puteo *in tractat. de syndicat. rubr. de excess. milit. secul. cap.* 1. *numer.* 14. ibi: *Forma autem exauctorandi milites hæc est. Quod eis calcaria tollantur à pedibus, ensis à latere auferatur, & galea à capite tollatur.*

(g) Petr. Gregor. *de Republ. lib.* 11. *cap.* 7. *numer.* 39. ex constit. Carol. IX. editis super Comitiis Blesensibus 1580. sub Henric. III. *artic.* 190. *Qui reliquerint vexillum suum tempore pugnæ, exauctorari debent, & de gradu armorum, & nobilitatis expungi, interque paganos, & talibables seu transales reponi.*

(h) Sandov. 1. *tom. lib.* 11. *§.* 27. *fol.* 529.

(i) *Supra num.* 129.

(k) Jaim. Bos. *en la historia de Malta*, 3. *part. lib.* 40. *fol.* 837. Et Dom. Don Ferdinand. Pizarr. *n.* 55. *in allegat.* de qua supra *num.* 131. donde dice como tambien fueron degradados los Cavalleros que en ella acusa.

(l) Joan. Langl. *d. lib.* 12. *cap.* 1. *pag. mihi* 694. *Nec dubium est, quin in ipsum etiam numen Torquatos Milites quos Rex Gallia gestamine suo, Regioque insigne*

tarsela, y degradarlos; teniendo por justo, que pues por su delito perdieron la dignidad, pierdan tambien las insignias de ella.

211 En * imitacion de lo referido, como los Clerigos son llamados, *Soldados de la Milicia Celestial*, y vale el argumento de unos á otros, segun la celebrada, y comunmente recibida doctrina de Acursio (m), usa la Iglesia degradar á los que han cometido delitos tan feos, que no sean dignos de conservar sus honras, y preeminencias, ó se hayan de relaxar al brazo seglar; cuya forma pone Bonifacio VIII. (n) y otros muchos textos, y Autores, declarando expresamente, que se tomó de la que se usa en la guerra.

212 Y en los Jueces * que proceden mal mandaron guardar esta ceremonia de degradarlos, y quitarlos públicamente el titulo del oficio, y que fuesen tenidos, y tratados como plebeyos, los Emperadores Valentiniano, Graciano, y Teodosio (o) en una ley del Codigo Teodosiano, porque no se pudiesen de allí adelante preciar con la honra de que se hicieron indignos.

213 Y lo que mas es, * aun en los Doctores que vacan (como dicen) á la *Milicia Legal*, y reciben con autoridad pública los titulos, insignias, y privilegios del grado (p), es comun opinion que no pueden ser castigados con penas de muerte, o infamia, sin que primero se las quiten con las mismas ceremonias que las recibieron, como lo testifica Tomás Gramatico, al qual siguen otros Autores (q), y refieren el modo que se tuvo en Napoles en degradar á un Doctor, llamado *Donato de Falcones de Licio*, que estaba condenado en pena de deportacion por toda su vida, por algunos delitos de falsario, cohechado, y baratero que se le imputaron.

§. VIII.

De las excepciones, ó escusas que se pueden alegar en contrario.

PAra * evitar la fuerza de las razones que 214
hasta aqui havemos considerado, y fundado, en orden á dár á entender la gravedad, y calidad de este delito, y sus circunstancias, se podrá por ventura alegar de contrario, que nunca las leyes por rigurosas que sean, ponen pena, sin que preceda dolo, ó culpa considerable, especialmente en crimen de lesa Magestad, en que hay quien diga, que aun no basta solo la culpa (r).

Y que * en los reos no se puede decir que 215
la huvo, pues el suceso tuvo mas de desgracia que de flaqueza, y se ocasionó de un caso fortuito, o por mejor decir, de una fuerza mayor, á que no pudieron hacer, ni hallar resistencia, con las cortas, y desiguales que llevaban, asi en numero de soldados, como de naves, y artilleria.

Para * cuya comprobacion se puede con- 216
siderar en comun lo que de la escusa por los casos fortuitos, y apricto, y urgencia de la necesidad enseñan á cada paso nuestros Jurisconsultos, y otros muchos Autores (s).

Y

volet exerceatur. Non enim criminis quantumvis gravis convicti, ad pœnam ante deducuntur, quàm de Collegii sententia exauctorati, Ordinisque illius insignibus exuti fuerint: justum quippe est, ut cui ob stolæ dignitas auferatur, dignitatis quoque illius insignia admittat.

(m) Accurs. *in l. milites, in princip.* ubi Bartol. Angel. & DD. cum multis aliis, quæ adducit Everard. *loco 56. A militæ armatæ militiæ ad militem cœlestis militiæ.*

(n) Bonifac. VIII. *in cap. degradatis, de pœnit, lib. 6.* ubi inter alia sic habet: *Attualis verò sive solennis, cœlestis militiæ militis, id est Clerici degradatio cum ad eam fieri procedendum, fiet ut exauctoratio ejus, qui militiæ destrovit armata, cui militaria detrahuntur insignia, neque à militia remotus castris rejicitur privatus commodis, & privilegio militari.* Justinian. *Novel. 83.* ubi Cujac. & Gothofred. *cap. felix cum segg. 15. q. 7.* Trident. *sess. 13. de reformat. cap. 4.* late Bernad. Diaz & Salced. *in praxi c. 14.* Laugl. *d. cap. 1. pag. 687.* Jul. Clar. *q. 74.* Lancelot. *in Temp. Judic. lib. 2. cap. 5. §. 2. n. 2.* Covar. *2. variar. cap. 20. num. 7.* Tusch. *litera D. concl. 140.* Farinac. *1. tom. crimin. q. 119. num. 49.* Et Joan Marquez *en el Govern. Christ. lib. 1. cap. 26. fol. 153.* & Carol. de Gras. *de effect. Clericat. effect. 1. n. 810. cum multis segq.*

(o) *L. 1. ad legem Jul. repetund. in Cod. Theod. Judices qui se furtis & sceleribus fuerint maculasse convicti, oblatis cadicillorum insignibus, & honore exuti, inter pessimos quosque & plebejos habeantur, nec illi posthac de eo honore blandiantur, quo se indignos judicaverunt.* Vide Jul. Clar. *q. 73. num. 3. vers. Judex committens barateriam.*

(p) *L. Advocati. 14. C. de Advoc. divers. Judic.* ibi, *Militant nostræ cessarum Patroni, &c.* Et de insignis Doctoralibus, & eorum significatione, vide Alciat. *1. parerg. cap. 10.* Duaren. *de sacris Eccles. minist. cap. 3.* Dretfer. *in millen. 6. pag. 280. & segq.* Midendorpi. *de Academ. lib. 1. cap. 7.* Pet. Gregor. *de variis arte, cap. 34.* Gomez *in l. 85. Tauri, num. 16.* Pacian. *de probation. lib. 2. cap. 8. num. 129.* Othoman. *de feud. cap. 22. num. 23.* Casan. *in Catal. part. 10. consid. 36.* & Per. Canonher. *in aphor. polit. pag. 292.* Et quod Doctores possint arma portare, & facere directam militarem substitutionem, & in pluribus gaudeant privilegiis militaribus, vide plures, quos refert Gratian. *reg. 145.* Duenas *reg. 65 §.* & Joan. Garc. *de nobilit. glos. 35. num. 4. & segq.*

(q) Thom. Grammat. *ad constit. Regn. fol. 122. tit. de furt. num. 28.* Jul. Clar. *q. 73. num. 2. & q. 74. num. 3.* Vigil. *in §. sed hactenus, Instit. de milit. testam.* Laugl. *d. cap. 1. pag. 694.* Caball. *resolut. 294. num. 193. & segq.*

(r) *L. aliud est furtis, D. de verbor. signific. l. sanctimus, C. de pœn. cap. sine culpa,* ubi late Dyn. & Pet. Pech. *de reg. jur. in 6.* Imò, quòd ex sola culpa non possit quis puniri tamquam reus Majestatis, videtur probari ex text. *in l. 1. §. Divus, D. ad leg. Cornel. de sicar. l. absentem, §. fin. D. de pœn.* & ex aliis latè adductis à Farinac. *in praxi crim. q. 87. per totam*: ubi quòd nec dolus præsumptus considerari potest, ubi de pœna mortis agitur, sed verus requiritur.

(s) *L. 2. §. si tamen,* ibi: *Nisi angustiæ non patiebantur §. Denique quia caution. l. 2. §. qui ita, D. de re quod*

217 Y mas * en particular los consejos de Abad Panormitano, Juan de Imola, Socino Senior, Filipo Decio, y Geronimo Grato (t), donde resuelven, que no hay culpa en el entregarse á los enemigos, si no huvo fuerza, y poder para resistirlos. Y que el vasallo que jura fidelidad, ó entrega el castro á un señor estraño, y poderoso, de quien se vió estrechamente invadido, ó atemorizado, no pudiendo ser ayudado, ni socorrido del suyo, no pierde por eso el feudo, ni es visto venir contra su primer omenage, porque el miedo justo, y la fuerza mayor le libran de culpa (u), y con este color defienden la que se imputaba en su tiempo á los Condes de Bigorra, Comunidad de Ducia, y de Bibula, Duque de Gravinia, y Domicio Guarino.

218 Lo mismo * por autoridad de los mismos Consulentes resuelve Mateo de Afflictis (x) en el Governador de la Ciudad que se halla cercada, y sin suficiente presidio, ni esperanza proxima de socorro, porque podrá rendirla, ó dexarla, sin incurrir en crimen de Magestad, pues la obligacion del vasallo no se estiende á los imposibles. En lo qual conviene, alegando otras autoridades, y exemplos, nuestro politico Bobadilla (y), diciendo, que no es acto de virtud, y valor, ni de que Dios, ni el Rey se pueden tener por servidos, sino antes muestra de flaqueza, y desesperacion entregarse temerariamente á la muerte, pudiendo rescatar la vida con buenos medios, ó honestos partidos.

219 Y aun * mas en nuestros terminos Tiberio Deciano (z), y Pedro Caballo, diciendo, que no es punible la *Desercion*, ó *Dedicion* que carece de dolo, y que el miedo justo basta para escusarla. Como refiere Tito Livio (a) haverlo practicado los Romanos con los Sutrianos, que viendose cercados de los Equos, se les entregaron, por haverles llegado tarde el socorro de Roma, y faltarles fuerzas para continuar la defensa, en que con buen corazon se pusieron.

Pedro Bellino (b) dice, * que la ley que 220
dá por traydores á los que se entregan, ó desamparan, se ha de entender quando interviene dolo malo, ó cobardia manifiesta, y culpable; porque si se hace á mas no poder, no incurren en pena los que se retiran, ó rinden, aunque dexen á su Principe, ó General en peligro.

Y que * antes se tiene por cuerdo el que 221
escusa ocasiones desesperadas, y se guarda para otras en que su valor pueda ser de provecho.

En lo qual * parece que tambien convie- 222
ne Paris de Puteo (c), concluyendo, que debe qualquiera, como mejor pueda, procurar escaparse de caer en manos de sus contrarios. Porque como Plutarco (d) enseña, aunque es de Capitanes prudentes, y honrados desear mucho la opinion de esforzados, y valerosos, han de tener por torpeza, y visoñeria arrojarse á los peligros con temeridad, ó no seguir el camino que se tuviere por mas seguro. Y Polybio (e) puso el primor de su oficio en que sepan conocer, y mirar, no so-

quod certo loco, l. ex condulle 15. §. si vis tempestatis calamitosæ, cui resisti non potest, l. si mercet 27. §. vis major, D. locati, l. Cæsar 15. l. interdum 16. §. si propter necessitatem, D. de public. & vectigal l. qua fortuitis 6. C. de pignorat. action. l. contractus, D. de regul. jur. l. in rebus 18. D. commod. l. 2. tit. 2. & ibi glos. magna *p. 5. l. 8. tit. 8. red. part. cap. discipulos, de convers. dist. 4. cap. si quis propter, de furtis*, cum innumeris aliis, quæ adducit Suarez *allegat. 18.* Greg. Lop. *in l. 2. tit. 28. part. 2.* Ajal. *de jure belli, lib. 2. cap. 5. num. 7. & 8.* Carrot. *de locate, 4. part. tit. de casibus, quæst. 12.* Medic. *in tract. de casib. fort. per totum*, & innumeri alii solita diligentia congesti per DD. Joan. del Castillo, *lib. 3. controvers. cap. 1. per totum.*

(t) Panormit. *cons. 3. num. 5. lib. 2. in 6. quæst.* Imol. *cons. 54. num. 3.* Socin. sen. *cons. 39. num. 8. volum. 1.* Dec. *cons. 690. num. 14.* & Grat. *respons. 3. num. fin. & respons. 51. per tot. lib. 1.*

(u) *L. 1. & per tot. D. quod metus causa, l. metum,* ubi glos. & DD. *C. eod.* Roman. *cons. 193. cap. penult.* ubi glos. *extra, eod. l. 2. D. ex quib. caus. major.* Bartol. quasi in terminis *in tract. de tyran. verr. 6. & segq.* & conducunt alia, quæ ad excusandos eos, qui aliquid faciunt per metum, congerit idem Dec. *cons. 219.* & Gratian. *cons. 38. & cons. 48. lib. 1.* Farinac. *quæst. 117. num. 7.* qui multos casus refert in quibus ob metum excusatur quis à pœna criminis læsæ Majestatis.

(x) Matth. de Aflict. *ad constit. Regn. incip. Dubitationem*, per text. *in cap. ult. de feud. sine sulp. non amit.* ubi glos. Albarot. & alii, & Bald. *in cap. 2. in principi. eod. tit. & in cap. 1. §. denique, si de feud. fuerit controv. inter dom. & agnat.* Idem Bald. *in cap. 2. de judiciis, in 2. lect. num. 9.* & Felin. *in cap. cum contingat, de foro compet. num. 6.*

(y) Bobadill. *in Polit. lib. 4. cap. 5. num. 14.* ubi refert ad idem Alavam *de re milit. lib. 2. fol. 104. pag. 1. & seq.*

(z) Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 12.* Pet. Cabal. *resol. 294. num. 100.*

(a) Liv. *lib. 6. decad. 1.* ibi: *Nulla pœna sunt affecti Sutrini, quòd victi, & justo metu adacti deditionem fecissent.*

(b) Pet. Bellin. *de re milit. lib. 3. tit. unic. num. 65.* ubi sic intelligit text. *in l. 3. D. ad leg. Jul. Majest.* & *lib. 2. tit. 5. in fine*, ubi refert illud Demosthen. *Qui fugit, rursus integrabit prælium*, & *l. omne delictum 6. §. penult.* ibi: *Qui Præsidium suum non protexit, cùm posset, impari causa falleri habendus est. Si resistere non potuit, parcendum ei.* Vide eumdem Bellin. *part. 2. tit. unic. num. 60. & 61.*

(c) Paris de Puteo *in tract. de re milit. lib. 8. cap: quando unus pugnans num. 2. fol. 415. in volum. 15. tract. Dell.* ubi allegat. *l. nihil interest, D. de captivis, & cap. Dominus noster 23. q. 2.*

(d) Plutarch. *in Cleom. prudentis Imperatoris est, non malè audire apud alios: sed temere se in discrimen mittere, aut quæ tuta sunt dimittere, turpe existimat.*

(e) Polyb. *lib. 1. Optimi Ducis officium existimandum est, non solum vincendi verùm etiam cedendi tempora prospicere.*

solo las ocásiones de vencer, sino las de ceder; pues (como añade Carlo Escrivano (f)) no conviene que con impetu ciego se entren por los venablos como las fieras, sino que teusen, si pueden, los peligros que se tienen por manifiestos; y quando la fortuna les pusiere en trance que no puedan huirlos, procuren vender bien la sangre.

223 Por esta * causa dice Ciceron (g), que fue justamente culpado Calicratidas, Capitan de los Lacedemonios, porque quiso mas arriesgar la armada que llevaba á su cargo, que dexar en opiniones su reputacion. Y Cleombroto, que por recelo de lo que dirian, se atrevió temerario á entrar en batalla con Epaminondas, aunque reconoció desiguales sus fuerzas, y acabó de perder las Lacedemonias.

224 Porque * los grandes, y constantes varones, como dice Quinto Curcio (h), han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida, y entonces se debe á la Patria, segun sentencia del mismo Tullio (i), quando con la muerte le podemos ser de provecho.

225 Baltasar * de Ayala (k) concurre en ambos pensamientos con Pedro Bellino, y en un capitulo trata, de que no debe el Capitan arrojarse con temeridad á batalla; y en otro, haviendo hecho particular mencion del rigor de las leyes de nuestra Partida (l), que prohiben en todas guisas desamparar el Castillo al Alcayde, dice, que la equidad persuade, que si en él no se halla totalmente culpa, ó negligencia que poder imputarle, no se le ponga asimismo pena por ello, como en semejante caso lo decide el Jurisconsulto Calistrato (m), hablando del Alcayde de la carcel, el qual lasta solo su culpa, ó negligencia, pero no el caso fortuito.

Alli refiere, * como por esta razon los 226
Romanos absolvieron á Marco Livio, Alcayde de la Fortaleza de Taranto, porque la entregó á mas no poder, despues de haverla él ganado, y sustentado por espacio de cinco años (n). Y á Lucio Attilio, Prefecto del Presidio Locrense; porque viendo que no podia impedir la entrega que los Ciudadanos trataban de hacer á los de Cartago, sacó por partido que le dexasen salir, y pasarse a Regio con los soldados Romanos que tenia de guarnicion (o).

Y que los * Venecianos no castigaron al 227
Castellano, y soldados que dieron al Turco la Fortaleza de Escora, la qual no podian yá defender, por la necesidad en que vinieron á estár. Porque como dice Baptista Egnacio, (p) refiriendo este exemplo, entendió bien el Senado, quánta era su fuerza, y que no basta la humana para poder resistirla.

Esta misma * opinion sigue nuestro Gro- 228
gorio Lopez (q), y su Adicionador Humada, y otros Autores del Reyno, quando fue tan grande la violencia de los enemigos, que no se halla culpa que imputar al Alcayde.

El Doctor * Antonio Alvarez en el tra- 229
tado que hizo sobre la ley de la Partida (r), aunque en la primera, segunda, y tercera parte entra fundando, y defendiendo su rigurosa, y puntual observancia: en la quarta confiesa, y concluye que debe ser oido, y aun dado por libre el Alcayde, si se alegase, y probase que no tuvo culpa en desamparar, ó entregar el Castillo; porque las mismas leyes que le castigan por lo contrario, ván con presupuesto de que la tuvo.

Y porque * fuera pecado mortal el de- 230
xarse matar sin provecho: lo qual no puede mandar ley alguna del mundo, ni justificarse con

(f) Carol. Scriban. *in Politico-Christ. 2. tom. cap. 24. fol. 180. Non projicit tamen se cuco impetu in venabula ferarum mure, vitabit si potest. Negavit fortuna, non inultum bauriendum dabit sanguinem suum.*

(g) Cicer. *lib. 1. officior.* relatus ab Ajal. *lib. 3. cap. 18. num. 5.*

(h) Quint. Curt. *lib. 5. Magni viri magis est contemnere mortem quam odisse vitam. Ultimum omnium mors est, ad quam non pigrè ire satis est.*

(i) Cicer. *ubi supra*, tradit alia Bobad. *d. cap. 5. num. 14.*

(k) Ajal. *de jure & offic. belli, lib. 2. cap. 1. & lib. 3. cap. 18. num. 3.* ubi post alia inquit: *Itaque qui necessitate coactus, quam ne Dii quidem, ut quodam loco ait Livius, superare possunt, omni humana ope destitutus, arcem hostè tradidit eum nullo supplicio dignum esse existimo: nam qui facit, quod potuit, legem implevit, &c.*

(l) *L. 6. & aliæ plures, tit. 18. part. 2.* de quibus sup. *ex num. 65. ad 83.*

(m) *L. militet 12. D. de custod. reor.* ibi: *Et ita demum afficiendos supplicio milites, quibus custodiæ evaserint, si culpa eorum nimia deprehendatur, alioqui pro modo culpæ in eos statuendum. Si verò fortuitò amiserit, nihil in eum statuendum: facit l. fin. eod. tit.* ibi: *Quod si negligentia amiserint pro modo culpæ vel castigantur, vel militiam mutant, l. 12. tit. 29. part. 7.* Et quod æquiparentur custos carceris, & custos castri, Bald. *in l. ad Commentariensem*, & ibi additio, *C. de cust. reor.* & Greg. Lop. *in l. 2. verb. Por su culpa, tit. 18. part. 2.*

(n) Liv. *lib. 27.*

(o) Liv. *lib. 24.*

(p) Bar. Egnatius *de exemp. illust. viror. lib. 7. cap. 6. Intelligebat enim Senatus, quanta vis esset necessitatis, cui nulla virtus potest resistere.*

(q) Gregor. Lop. *in l. 2. tit. 18. partit. 2. verb. Por su culpa*, ibi: *Sed quid si perdat castrum per violentiam inimicorum videtur quod tunc non teneatur, cùm sit casus fortuitus, &c. idem in l. 16. verb. En todas las maneras, & in l. 18. verb. Deven aventurar, eod. tit. & part.* ubi *quod quando periculum est certum, non debet ei se Castellanus committere, quia potiùs esset temeritas, &c.* Humad. *in l. 6. tit. 18. part. 2. glos. 6. n. 2. vers. Quintus casus*, Bobad. *in Polit. lib. 4. cap. 3. num. 14.* Barred ex Ajal. *ubi sup. en las adiciones al tratado de las leyes penales, tit. de los juicios militares numer. 30. fol. 145.*

(r) Alvar. cujus meminimus *sup. n. 74.* & eodem facit mentionem Humad. *ubi sup.* & plenius Azeved. *in l. 1. tit. 18. lib. 8. recop. num. 239.* ubi multa ab eo mutuatur.

con todos sus intereses. Pues aun por ellos no es lícito cometer un pecado venial (s).

231 Y quando es * cierto, que por mas que procurára alentarse havia igualmente de perder el Castillo, y quedar en poder de los enemigos, con que parece se purga qualquier culpa, caso que se probára que alguna intervino, segun la notable advertencia de de Paulo Jurisconsulto (t), en la cuestion del
232 Maestre que puso, * y llevó las mercaderías en diferente Navio, y menos seguro del que se havia concertado, y fletado, diciendo que no se le podrá por esto pedir cosa alguna, sí se averiguare que ambas Naves perecieron en la misma navegacion; que es lo que tambien dixo Ulpiano (u), tratando que no se debe satisfacion de las casas que se derribaron por el incendio de las vecinas, si havian de perecer igualmente.

233 Y * Bartolo (x) en el vasallo que dexó á su señor en peligro, donde era cierto, que aunque mas le asistiera, no le havia de aprovechar su defensa.

234 Geronymo * Fraqueta (y) pone tambien tres casos, en que se pueden escusar los Castellanos, y soldados de los Presidios, si los entregan, ó desamparan. El primero quando les faltan las vitualas. El segundo, quando la muerte es inevitable. Y el tercero, quando se conoce con evidencia, que es mas util al servicio del Principe ponerse en salvo, que aguardar peligros, y muertes, sin esperanza de buenos efectos.

235 De esto * podrá ser se valga el General, y Consortes en nuestro caso; alegando, que segun el aprieto en que se vieron, tomaron los medios que por entonces parecieron mas oportunos, y que si éstos no obraron, ni surtieron despues el efecto que esperaban, y pretendian, no se les ha de poner en cuenta de culpa, ni pena, conforme á lo que enseña Pomponio (z) Jurisconsulto, diciendo, que no se debe imputar la adversidad del suceso, al que al tiempo de disponerle, hizo lo que en semejante ocasion hiciera qualquier diligente, y advertido varon.

Ultimamente * se puede traer para el mis- 236
mo intento la decision Napolitana de Carlos de Tapia (a), que tratando del caso de Don Fernando de Velasco, Governador, y Castellano de Manfredonia, que dexó aquella Ciudad, y su Fortaleza á los Turcos, con honestos partidos, el año de 1619. por verse cercado de ellos con un grueso exercito, y armada por mar, y por tierra, considera en su escusa, y defensa algunos de los puntos que he referido, y concluye, que el Senado declaró no haver incurrido en crimen de lesa Magestad, ni pena de muerte, aunque por algunas consideraciones le recluyeron en un Castillo por toda su vida. Y que esta sentencia (haciendo él relacion de los autos) se confirmó despues por el Supremo Consejo de Italia.

Y porque * digamos tambien algo en ter- 237
minos de sucesos navales, que son los mas ajustados al nuestro, se podrá añadir, que así como en la tierra se juzga por caso fortuito el hurto, ó el robo cometido violentamente por los ladrones, ó salteadores (b), así en la mar

(s) *L. 1. & per tot. C. de homi eorum, l. 24. tit. 1. part. 7.* Navar. *in Manuali, cap. 23. num. 40.* ubi, quod leges hoc jubentes, vel permittentes sustineri non debent, Amesc. *de potestate in se ipsum, lib. 2. cap. 6.* ubi, quod peccat contra omnes virtutes, qui se occidit, vel occidendum præbet, & *lib. 2. cap. 2. n. 29.* ubi, quod vitam exponere cum intentione moriendi pro Republ. non licet, & quod pro lucranda totius mundi salute non liceat venialiter peccare. Vide quæ dixi *in tract. de Indiar. jure, lib. 2. cap. 19. numer. 13.*

(t) *L. si vehenda, §. si ea conditione, vers. Paulus, D. de leg. Rhod. de jactu*, ibi: *Imo contra si ea navigatione utraque navis periit.*

(u) Ulpian. *in l. si alius 7. §. est & alia. D. quod vi, aut clam*, ibi: *Nullam injuriam, aut damnum dare videtur, quòd perituris ædibus*, cujus in nostris terminis meminit Gregor. Lopez *in d. l. 16. tit. 18. part. 2. verb. En todas maneras.*

(x) Bart. *in l. si quis in gravi, D. ad Sillanianum*, quem sequitur Bald. *in cap. 1. quib. mod. feud. amit. & in cap. 1. §. si à morte, de alienat. feud. patter. & in c. 1. §. porrò, quæ sit prima causa benefic. amitt.*

(y) Hieron. Fraqueta *in seminar. de rat. statut, cap. 85.* Et conducit Gramat. *decis. Neapol. 18. num. 17.* ubi *quòd non debet expectari mors, sed sufficit, quòd periculum sit ita proximum*, & nobile *consilium 395.* Ludovici Romani, ubi *num. 1.* concludit. *Custodem arcis non teneri de violentia, & parci ei, qui fortuitum violentiæ majoris casum non prævidit, adversus quem, quia insidiorum, nullum hominum consilium prævidere potuisset. l. 2. §. si eo tempore, D. de adminis. rer. ad civit. pertin.* Sicut & alibi dicit text. *Ei parcendum esse, qui prævidere non poterat majori casui, cui infirmitas humana resistere non poterat: l. 1. §. si quoque, D. de obligat. & action. l. fluminum, §. servius, D. de damn. infect.* ibi: *Non si violentia ventorum, vel qua alia ratione, quæ vim habet divinam, &c.* de quibus casibus pulchrè agit Ottoman. *lib. 4. observat. cap. 7.*

(z) Pompon. *in l. 2. D. de itinere actuque privat. l. utique §. culpa, D. de usufruct. le quemadmodum §. si navis D. ad legem Aquil. l. si ancillam, D. pro suo, l. Barbarius*, juncta glos. ibi, *verb. Reprobari*, & Bart. *num. 21. D. de offic. Pret.* ubi allegat concordantia. Idem Bart. *in l. si constante, num. 118. solut. matr. & in l. ex facto, num. 3. D. de vulgar.* Boer. relatus ab Accurs. *in l. sed an ultro, §. fin. in fine, D. de negotiat. gest.* Senec. *epist. 14. in fine*: *Initia in potestate nostra sunt, de eventu fortuna videat*, tradit alia Erasm. *in adag. Incrocut eventus.* Tiber. Decian. *respons. 29. num. 16. volum. 1.* ubi latè probat, *quòd qui facit, quod alii taliti sunt facere, non dicitur in culpa*, Roman. *dict. cons. 395. num. 1. & 5.* Dec. *cons. 64.* & Cravet. *cons. 89. n. 2.* vide text. *in cap. de occidendo 23. q. 5. & in cap. illa 23. q. 2.* ubi *quòd ea quæ propter bonum & licitum facimus, si quid per hoc præter nostram voluntatem malè acciderit, nobis non imputetur.*

(a) Carol. Tap. *decis. Neapolit. 13. ex num. 26.*

(b) *L. contra jus de regul. jur. l. 2. C. depositi, l. eum qui §. idem scribit, D. de furtis*, cum latè traditis à Santern. *in tract. de assecuration. 3. part. num. 61. & segg.* & Farinc. *de furtis, q. 169. num. 32.*

mar los asaltos, y presas que hacen los piratas en las Naves (á las quales llamó Casiodoro (c), *Silvas andantes, Casas aquatiles, Pits de exercitos*, y *Carozas de remos*) se tienen por de la misma naturaleza, y ellos se llaman *Cosarios*, y *Predones marinos*, y se equipáran á los ladrones terrestres (d).

238 Y por * el consiguiente el Maestre que lleva una Nave á su cargo, se escusa, si por fuerza, y potencia mayor, á que él no pudo resistir, le robaron, no haviendo de su parte precedido dolo, ni culpa, como por argumento de algunos textos (e) lo dicen expresamente Estraca, Grato, Santerna, Gramatico, Medices, Carrocio, y otros Autores.

239 Los quales, * y otros despues de Bartolo, juzgan esta escusa por tan bastante, que dicen, que nunca se presume dolo, ni culpa en el que por esta via pierde el Castillo, ó la Nave; y que asi tiene obligacion de probar que la huvo quien se la pretendiere imputar (f).

240 De lo qual * dá por razon Saliceto (g), que estas pérdidas, y desgracias suelen ser faciles, y frecuentes en los que navegan: y asi basta probar el caso para escusarlas, por ser el mar, como dice Tacito (h), capacisimo de casos fortuitos; y estár en el de ordinario los piratas impidiendo la seguridad, y procurando el daño, y depredacion de los navegantes, como suelen los cachorros de las fieras, la de los hombres, y brutos en los montes, y selvas (i).

241 A esto se llega * (por sentencia de Casiodoro (k)) que quanto son mas graves estos delitos, y dignos de mayor castigo, si se averiguan, tanto mas llanas han de estar las probanzas para imponerle, inclinandose los que huvieren de juzgar tales causas, á no tener, ni notar por cobardes, y floxos á los que se pueden justamente escusar con desgracias, y calamidades tan miserables (l).

De que * parece solian hacer particular razon de estado los antiguos Romanos, no queriendo dar mas pena á los Generales, que por temeridad, ignorancia, imprudencia, ó desgracia perdian alguna batalla, que el dolor que sentirian del mal suceso, y de verse frustrados de la alabanza de la victoria; y quando mucho los condenaban en algunas penas, ó multas pecuniarias, como lo refiere Tito Livio, y otros Autores (m), contando las rotas de Marco Sergio, Publio Virginio, Marco Postumio, Cajo Sempronio, y Tito Menenio. 242

Es muy * notable otro exemplo de Espurio Servilio, en Dionisio Halicarnaseo (n), el qual luego que dexó el Consulado, fue acusado por el Tribuno del Pueblo de que havia perdido por su temeridad, é imprudencia una batalla en Hetruria, y en ella la flor de la juventud Romana. Y los Patricios llevaron esto muy mal, no teniendo por conveniente que los que viven en la paz, y quietud condenen facilmente á los que se ofrecen á los peligros de la guerra, y atribuyan á cobardía los sucesos menos favorables de la fortuna. Y asi hicieron que le absolviesen, dexando con esto asentado por regla, ó maxima militar, que no conviene á la República sean condenados los Generales por las desdichas. 243

Y lo mismo * practicaron con Cajo Terencio Varron, al qual, como Tito Livio refiere (o), imputaban que en la batalla de Cannas, dexando muerto á su compañero Lucio Camillo Paulo con tanta nobleza, se huyó de ella con lo que pudo recoger del exercito; y no solo no fue castigado por esto, sino antes le salieron á recibir con acciones de gracias, por los que havia escapado, y librado, y por no haver desconfiado de mejores sucesos de su República. 244

(c) Casiod. *lib. 5. variar. epist. 17. obtuliti oculis nostris classem sylvam, hominum domos aquatiles, exercituales pedes, qui nullo labore deficiant, triremæ vehiculum, &c.* Vide alia quæ dixi *supr. num. 75. & seqq.*

(d) *L. postliminium §. d. piratis, D. de captivis, d. l. contractus, & d. l. in rebus* ubi equiparantur incendium, naufragium, & rapina cum incursu *prædonum*, id est, *piratarum*, ut ibi notat Gotofr. *arg. l. 2. §. 1. D. naut. caup. &* conducunt alia, quæ latè cogerit Strach. *in tract. de mercat. tit. de nautis, 3. part. num. 50.* Farinac. *de furtis, quæst. 166. num. 10. &* Hugolin. *de cessant. reservat. 2. part. cap. 3. rubr. de excommun. contra pirat.* ubi *quid sunt prædones marini, & hostes publici, & unde piratæ dicti fuerint.*

(e) *D. l. contractus & dict. l. in rebus; l. item quæritur §. exercitu l. si fundus, D. locati, l. dolo, D. si vent. nom.* ubi Accurs. *l. 1. §. occiduum, D. ad Syllan.* Strach. *ubi supra*, Grat. *cons. 87.* Santern. *ubi supra, & 4. part. num. 5. & 55.* Grammat. *cons. 1. num. 8. part. 2.* Roman. *d. cons. 195. num. 3. & seqq.* Medic. *de cauth. fortuit. q. 13. num. 4. & 16.* Carrot. *de locato, 4. part. tit. de caulibus, q. 12. num. 30.* Hevia, qui transtulit verba Strachæ *in laberynt. lib. 3. cap. 12. num. 14.*

(f) Bart. *in l. si quis ex argentariis, §. an verò, num. 3. D. edend.* Strach. *dict. tit. de nautis, 2. part. num. 6.* ubi allegat text. *in l. 2. C. de navifrag.* Cornejum *cons. 318. volum. 4.* Gozadin. *cons. 63.* & idem tenet, & latiùs prosequitur Tiber. Decian. *cons. 20. num. 14.* ubi alia jura adducit, & Barbosa *in l. si mora, D. solut. matrim. in prælud. num. 28.*

(g) Salicet. *in l. si creditores C. de pignorat. action.*

(h) Tacit. *lib. 14. Annal.* ibi: *Nihil tam capax fortuitorum, quàm mare.*

(i) Sunt verba Baldi *in l. 1. in fine, C. qui bon. ced. pos.* ubi ait: *Piratæ militare instar catulorum in sylvis, navigantiumque securitatem impedire, estque hostes publicos & infames.* Et vide alia in eorum detestationem per eumdem *in authen. navigia, C. de furt.* Hugolin. Farinac. & alios *ubi supra.*

(k) Casiod. *lib. 5. var. epist. 39. Sed quanto vehementior pœna est, tantò ejus rei debet inquisitio plus haberi.*

(l) Idem *eodem lib. epist. 38. Quia non est inanis culpa, quam excusat miseranda calamitas.*

(m) Livius *lib. 4. & lib. 5.* Pet. Herod. *lib. 10. rer. judic. tit. 8. cap. 5. & seqq.* & Ajal. *de jure & offic. belli; lib. 2. cap. 2. num. 22.* ibi: *S. P. Q. R. res forte male gestæ; fortunam tantùm belli incusant, nunquam crudelitas quicquam in eos statuit: nec unquam atrocior in eos, qui temeritate atque inscitia exercitus amisissent, fuit; quàm ut pecunia eos mulctaret: capite anquisitum ob rem bello malè gestam, de Imperatore ferè numquam fuit: ipsam calamitatem tanta pœnæ esse existimantes, & laude fruitrari.*

(n) Dionys. Halicaaras. *lib. 9. antiq. Roman.* ibi: *Rem non fortedam diffitiantes, eos qui se pro Republica impigre hostibus objiciant si fortuna minus faveat, ignaviæ accusari ab iis, qui nunquam in acie steterint: tantùm potuerunt apud populum, ut omnium calculis reus absolveretur: ostendentes non esse à Repub. damnari Duces ab infortunium.*

(o) Liv. *lib. 22. & ex eo* Ajal. *supra num. 22.* in *fine*: *Non solum non est animadvertum ob rem malè gestam, sed etiam ex santa clade redeunti obviam itum frequentes est & gratia actæ, quòd de Republica non desperasset.*

(p) Cicer. *pro Cæcina*: *Aut tuo, quemadmodum dicitur, gladio, aut nostro defensio tua confligatur, necesse est*; cum traditis ab Erasm. *in adag. Sub hoc jugulo gladio.*

(q) *L. si mercet 25. §. conductor, & §. culpa, D. locati, l. si ut certo §. 1. D. commod. l. qui peritiæ, D. de reg. vendicat. l. fin. D. de leg. Rhod. de jact.* Bartol. *in l. quod Nerva, quæst. 1. D. depos.* glos. *in cap. Joannes, de homic.* Corn. *cons. 108. lib. 1. & cons. 28. lib. 3.* Paris. *cons. 156. num. 6. lib. 4.* & plures alii relati à Sebast. Medic. *in tractat. de fort. casib. 5. par quæst. 12. num. 10. & 11.* & in nostris terminis à Dom. D. Ferd. Pizarr. *d. allegat. num. 70. cum seqq.*

(r) Gregor. Lop. *in l. 1. glos. 10. tit. 18. part. 1.* ubi refert Albericum *in l. fin. d. de custod. reor.*

(s) Oldrad. *cons. 92. incipit, Rex habeat castrum*, argum. *l. 1. C. de commodato*, cujus verba transcripsit Joan. Andreas *in addition. ad Speculat. tit. de locato, §. 1. vers. Quid si locavò*, Luc. de Penâ *in l. quicumque, col. 3. C. de exact. & exercut.* ubi, *quòd custos stipendiarius teneatur de fatalibus; & in rubr. C. de litter. & itinerr. custod. col. 2.* ubi, *quòd teneatur resistere violentiæ*; Petr. Bellin. omninò videndus *in tract. de re milit. part. 10. tit. 2. num. 93. cum seqq.* Bald. *in additionib. ad tit. qui feud. dare pos.* Alvar. *d. tract. de fortalit. fol. 16. 29. 41. & 42.*

(t) Roman. *dict. cons. 195. num. 1. & 2. & in l. si mora num. 41. D. solut. matrim.* ubi ponderat: *Quòd caupo res recipiendo videtur etiam respectu damni quòd ei inferri possit, se obligare, ea ratione, quia cum ut plurimum in cauponâ damna inferri soleant custodiam rerum recipiendo, promittere videtur tacitè se ita diligenter custodiam facere, ut nec damnum inferri possit, l. nauta 5. D. naut. caupones*, cum aliis. Vide Stracham *dict. tit. de naut. 2. part. num. 4.*

(u) Accurs. *in l. cum ita, §. species, vers. hæredis, D. de leg. 2.* loquens in caprario, argentario, & custode cæteris, per text *in l. si quis domum, §. Imperator, D. locati l. si quis ex argentariis §. prohibet, D. de ædendo, l. fin. §. fin. D. de cust. reor.* Specul. *ubi sup. & in tit. de act. seu pet. num. 1. vers. Item nota*, text. & ibi glos. *in cap. penult. de reg. jur.* Bart. Paul. & DD. per text. ibi: *in l. qui mercedem, D. locati.* Idem Bart. *in l. 1. num. 2. D. de offic. Præfect. vigil.* Gregor. Lop. *in l. 11. glos. 7. tit. 8. part. 5.* ubi: *Quòd non sufficit, quòd furet, sed requiritur, quòd probet.*

(x) Martin Laudens. *de castell. quæst. 5.* Boer. *in tract. de custod. clavium, ex num. 14. ad 25.* ubi adducit text. *in Clement. 1. §. porrò, de hæretic. & in cap. convenior 25. quæst. 8.* cum aliis.

Y en el * individuo del Alcayde de la Carcel, ó del Castillo, lo decide con autoridad de Alberico Gregorio Lopez (r), diciendo, que si á la violencia precedió su descuido, por no tener la vela, guardas, soldados, armas, viatuallas, y municiones que debia, no por eso ha de dexar de ser castigado, y que siempre se presume haver precedido culpa en la perdida del Castillo, mientras no se probare lo contrario por el Alcayde. 247

Esta doctrina * fue primero de Oldrado, y despues la han seguido comunmente infinitos Autores (s), asentando por conclusion llana, que no se purga la culpa con el suceso; y que los Castellanos, Generales, y Capitanes que llevan estipendio, ó salario por la guarda, y defensa del Castillo, Armada, ó Presidio que se les ha cometido, deben tambien lastar los daños fatales, y violentos, especialmente quando recibieron los cargos en tiempo que podian esperar, y temer semejantes sucesos, porque son vistos obligarse á su riesgo (t). 248

Y quedan * necesitados de probar que no perdieron punto, ni cometieron culpa leve, ó levisima, en que desdixesen de su oficio, y obligaciones, como generalmente lo enseñó Acursio, en qualquiera que las tiene de guardar algo (u); cuya doctrina sirve de limitacion á la contraria que arriba se traxo en el numero 239. 249

Martino * Laudense (x) y Nicolao Boetio son de la misma opinion. Y este último añade, que mire el Castellano como procede, porque ha de tener quanta vigilancia, y diligencia fuere posible, resistiendo con valor á los ene- 250

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
GENERAL DE BIBLIOTECAS

enemigos, y exponiendo su vida en uno, y mil peligros, si conviniere. Y que haciendo lo contrario, se le imputará qualquier negligencia, ó descuido, por pequeño que sea; y mucho mas si con ocasion de la violencia, la toma de hacer algun trato doble con ellos,
251 * como aconteció á Lahita un Capitan Frances, que entregó un Castillo á los Genoveses, y quando esperaba el cumplimiento de la letra del cambio en Leon de Francia, le cortaron alli la cabeza, y despedazaron el cuerpo con una rueda.

252 Benvenuto * Estraca (y) dice, que ha de anteveer, y prevenir todo lo que qualquiera hombre muy cuidadoso, y diligente previniera; porque quien no hace esto, no carece de culpa, como lo dixo Paulo Jurisconsulto en el caso del que podaba el arbol, y mató al que pasaba debaxo.

253 De donde * resulta, que pues el General en el nuestro salió de España en tiempo que se sabia que andaban en el mar muchos Galeones de Cosarios rebeldes, y recibió avisos mas apretados de lo mismo en San Juan de Ulua, como consta del Memorial en el cargo octavo, fol. 72. y siguientes, tuvo obligacion de no salir del Puerto, si no se hallaba con fuerzas bastantes á resistirlos, como lo resuelve el mismo Estraca (z) y se le ordena expresamente por el capitulo 86. de su instruccion.

254 O de venir * tan recatado, y apercibido, y llevar delante tantos barcos ligeros, que viajasen, y hiciesen escolta, que en qualquier parage que descubriese á los enemigos, pudiese tomar la vuelta, para escusar el encuentro, haviendo primero ordenado, y dispuesto lo que se havia de executar en su Capitana, y en las demás naves de su flota, y conserva, caso que esto no les fuese posible.

255 Porque * como dice Dionysio Halicarnaseo (a), y su Epitomador Xifilino, yerra mucho quien reserva esto para el aprieto, pues en tales ocasiones todos se congojan, y turban, y el miedo impide el oir, elegir, ó executar los buenos consejos; y quien los lleva ante vistos, y prevenidos puede ser vencedor de su mala fortuna.

Francisco * Patricio (b) conviene en la 256
misma sentencia; y dá por razon, que el terror repentino quita á los hombres el entendimiento, y consejo, y debilita los demás miembros. Cosa que en nuestras leyes (c) dixeron ser propria de la fragilidad humana, la qual se turba siempre en viendose cercana á la muerte, ó en peligros de ella. Y San Bernardo (d) dice, que está la consideracion como sin sentido en los casos adversos, y que lo que prevenido pudiera ser de provecho, se convierte en peligro, quando se quiere ordenar, y executar repentina, y precipitadamente en el hecho, como sucedió en nuestro caso.

Pero * una ley de Partida decide, y decla- 257
ra todo esto con tanta gravedad, y prudencia, que he formado escrupulo en dexar de ponerla á la letra (e): *Cuidar es una de las naturales cosas, que en si han los omes. Cá bien como el comer, ni el beber, ni el dormir no puede escusar sus razones; otrosi pensar en las cosas, non puede ser escusado. E porende los Sabios antiguos, que fablaron en todo muy con razon, dixeron, que pues que el pensamiento era cosa que non se podia escusar, que debian los omes usar de el, quanto mas pudiesen, en aquello que fuese á su pro, é non á su daño. E como quier que esto deba ser catado en todos los fechos que los omes ficieren, mucho mas conviene en los de las guerras, que son llenas de peligros, é de miedos. E porende los Cabdillos deben ser apercebidos, que los cuidados que ovieren, en que hayan algun miedo, que piensen en ellos ante que al fecho venga. E faciendolo asi, tomarán apercibimiento en aquello que hovieren de facer, porque lo fagan mejor, é mas enderezadamente, de guisa que se guarden de recebir daño, é de caer en verguenza; que son dos cosas, de que se deben los omes mucho guardar en toda razon, é mas en tiempo de guer-*

(y) Stracha *d. tract. de mercat. tit. de navib. 3. part. num. 26.* ex Paul. J. C. *in l. si putator, D. ad legem Aquil.* ibi: *Culpam autem esse, quod cum à diligente provideri poterit, non esse provisum.* Facit *l. si quis domum 9. §. 1. D. locat.* ibi: *Quia hoc evenire potse prospicere debuit, l. ité etii per Prætorem, §. si feriæ D. ex quibus causis majores*, ibi: *Quia prospicere eas potuerit & debuerit actor, ne in eas incidat, l. qui bona fide 13. §. cum inter, D. de damn. infect.* ibi: *sed cum prospicere sibi potuerit damni infecti cautione non prospexerit merito convenietur, cap. cum Hadrianus 63. dist. cap. conventibus 1. q. 7. cum simil.*

(z) Stracha *d. tit. de nautis, 3. part. num. 15.* ibi: *Culpa non caret nauta, si per loca notorie non tuta navigare voluerit: finge enim notorium fuisse piratas esse, & cum posset in porta manere, maluisse cum maximo periculo navigare*, &c.

(a) Dionys. Halicarnas. ex Xiphil. *lib. 4. Metus tempore ratio omnis & consilium. deest, quibus rebus si quis animum suum præmuniverit, metum omnem superare egre gie poterit, si minus facile vincit.*

(b) Patric. *de Republic. lib. 9. tit. 1. fol. 128. Improvisus namque ille terror mentem hominum consiliumque eripit, & membra omni ex parte debilitat.* Papinius 3. Thebaid.

——*Tunc plurima versat.*
Pectimus in dubiis augur timor, &c.

(c) *L. hæc consultissima, §. At cum humana fragilitas mortis cogitatione turbatur, C. Qui testam. fac. poss.* Bald. *in rubri col. 6. C. si quis alig. test.* ubi, *quod mors naturaliter timetur, & etiam constantissimos terret.*

(d) D. Bernard. *lib. 1. de consid. ad Eugen. col. 4. & 5.* relatus à Gregor. Lop. *in l. 6. tit. 23. part. 2. Consideratio namque in prosperis adversa præsentia in adversis quasi non tetitit: quorum alterum fortitudinis alterum prudentia est, ne forte quæ provisa, & præmeditata poterant esse proficua, præcipitata magis periculo fiant.*

(e) *L. 6. tit. 23. part. 2.*

guerra. Cá el pensamiento, que viene en uno con el fecho, es dañoso, porque lo uno estorva á lo otro. E demás los que así lo facen, muestranse por de mal recabdo, en no cuidar lo que han de facer ante que al fecho vengan. E porende los Cabdillos deben ser avisados, así como diximos de suso, para cuidar en las cosas ante que en ellas sean. E el miedo, é peligro que yace en los fechos encerrado, catarlo, é temerlo quando están de vagar, é olvidarlo quando fueren en el fecho. Cá el pensamiento, que estonce les aduxiese á remembranza el miedo, ó el peligro que les podria acaescer, los estorvaria de manera que non pudiesen facer buen fecho, é non sacarian ende ningun pro: si non que fincarian por mal andantes, é ganarian prez de medrosos. E porende en aquella sazon, non deben al pensar, si non en las cosas que les dieren esfuerzo, para acabar su fecho, porque puedan ganar honra, é prez.

Y Ciceron * enseña lo mismo (f), y que 258
se ha de poner en estas consideraciones, y prevenciones la fuerza del cuidado, é ingenio, por no llegar á valerse de aquella escusa, que tan afrentosa suele ser en los Capitanes: *No pensé: Quién pensára.* Que fue el Apotegma que los Griegos quieren atribuir á Ificrates, y los Latinos á Escipion Africano, como lo refiere Plutarco, y Valerio Maximo (g).

259 Esto * mismo quiso decir Eneas Sylvio, (h) quando tiene por torpe disculpa de un siniestro suceso, el que no se pensó que pudiera haver sucedido. Pues segun Casiodoro, Vegecio, Plutarco, Guicardino, y otros (i), la prudencia de un Capitan advertido consiste, en prevenir aun aquellas cosas, que se piensan que no pueden acontecer, y no mirar solo en disponer bien las presentes, sino las por venir. Y considerando, quan varios, y faciles suelen ser en mudarse los sucesos de la guerra, acomodar á todos ellos desde el principio (en quanto ser pueda) el consejo, y los aparatos.

Otra ley * de Partida (k), hablando en 260
terminos de los Generales, y Cabdillos de los navios, y de las cosas de que deben ser sabidores, les encarga esta de la prevencion en primero lugar; y les pone pena de traydores, si faltaren en ella, por estas palabras: *La primera deben tener las cosas con tiempo, ante que vengan al fecho. La segunda de guardarlas, é non despenderlas sin recabdo. La tercera de obrar con ella segun conviene, é quando menester fuere. E los que desta guisa non lo ficiesen, si por su culpa perdiesen los navios, son porende traydores, tambien como si perdiesen un Castillo: é deben perder los cuerpos, é todo lo que ovieren.*

Bobadilla * pondera otras (l), prosiguiendo 261
tambien largamente este punto de la prevencion, y cuidado; y concluyendo, que aun en la paz se debe tratar de la guerra; y que el que governa, ha de aplicar á esto el entendimiento, y las obras, y no pensar que duermen los enemigos.

Porque * como dice San Gregorio Nacian- 262
ceno (m) es miserable cosa llegar tarde á tomar el consejo, y sentir el golpe del daño, quando yá no halla medio, ni razon para su reparo.

Y asi * advierte el Rey Teodorico (n), que 263
las municiones, y apercibimientos de guerra se prevengan con tiempo, y espacio; porque se buscan, y disponen mal en el del aprieto, y todos los sucesos repentinos se juzgan incautos. Ni puede mostrar valor, y osadia el animo, que se halla congojado, y solicito entre subditos, y diferentes cuidados: con los quales (como Tacito, y Valerio dixeron) (o) aun los varones muy fuertes se desmayan, y espantan.

Otro

(f) Cicer. *lib. 3. de Oratore: Ingenii magni est, præcipere cogitatione futura, & aliquando antè constituere quid accidere possit in utramque partem & quid agendum sit cum quid evenerit. Nec committere, ut aliquando dicendum sit*: Non putaram.

(g) Valer. Maxim. *lib. 7. cap. 2.* inquit de Scipione: *Turpe est ajebat in re militari dicere*: Non putaram: *videlicet, quia explorato, & excusso consilio, quæ ferro aguntur, administrari oportet.* Plutarch. & Stob. *Iphicratem in suorum agro castrametatus, cum vallum extruere, & fossam pararet, objicienti, quid est quod metuamus? dixit*: Nulla Imperatori vox deterior esse potest, quàm, non putabam. Vide Bobad. *in Polit. lib. 4. capit. 2. num. 31.*

(h) Æneas Sylv. lib. 1. epist. 131. *At qui turpe illud est si quid post acciderit, dicere*: Quis vero putasset hæc futura?

(i) Casiod. *lib. 3. variar. epist. 48. Prudentia est cavere etiam ea, quæ non putantur evenire.* Veget. *lib. 1. cap. 1. Quæcumque evenire in acie atque in prælio possent omnia in campestri meditatione præmonere.* Plutarch. *in vita Pericl. & Fab. Max. Egregii Ducis est, non solùm præsentia recte agere sed etiam futura prospicere.* Guicardin. *lib. 14. histor. Sapientis Imperatoris est, quàm sæpè in bellis ex casuum varietate consilia immutanda perpendendo, apparatus ab initio quoad fieri potest.* Vide Patric. *lib. 9. de Republ. tit. 1.* Petr. Gregor. *lib. 29. syntagmat. cap. 1. num. 11.* Simanc. *de Republ. lib. 7. cap. 5.* Grimal. *lib. 1. de opt. Senat.* Valenzuel. *in dict. stat. & bell. part. 2. tourid. 1. ex num. 44.* & Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. tom. pag. 365.*

(k) *L. 9. in fine, tit. 24. part. 2.*

(l) Bobadill. *in Polit. lib. 4. cap. 1. num. 1. & seqq. & cap. 2. num. 37. Prooem. 3. part. in fin. l. 4. tit. 1. part. 2. l. 3. tit. 23. part. 2.* Bles. *de Republ. libr. 4. cap. 7.*

(m) Nazianzen. *in orat. in Sanct. lum.* relatus à Simanc. *lib. 7. de Republ. cap. 5. num. 14. Miserum est, rerum consilium capere, ac tunc damni sensu affici, cum nulla ratione potest tarciri.*

(n) Theodor. ab Cassiod. *lib. 1. var. epist. 17. & lib. 3. epist. 48. Munitio semper tractanda est in otio, quia tunc malè quæritur quando necessaria judicatur. Omnia enim subita probantur incauta, nec animus potest esse in audaciam pronus qui diversa fuerit cura sollicitus.* Tradit alia Vasnor. *lib. 1. animadvers. polit. num. 281.* & Valenzuel. *ubi supr. num. 49.* & conducit illud Procopii *lib. 2. de bello Goth. Hæc abunda, & formidolosa plagritia egregium aliquid audere, haud quaquam consuevit.*

(o) Tacit. *lib. 13. Annal. Fortes etiam viri subitis terrentur*: Valer. Maxim. *lib. 7. cap. 2. Nisi explorentur adversa, citò occupant, ut in bello improvisos hostis ubi vulnerabit, & si imperatos invenit, facile opprimit*: ita animum mala inexplorata plus frangunt.

Obras Postumas.

264 Otro * Autor (p) muy en nuestro proposito, resuelve, que no es digno de misericordia el Maestre de la nave, que en medio del mar proceloso, y alborotado, se quexa de su tormenta, y fortuna, si no quiso, ò no supo atender, y creer las señales que le amenazaban. Y que lo mismo pasa en el Governador, y Capitan de una Ciudad asolada por enemigos, quando por su descuido, negligencia, y falta de prevencion, y consejo, llegò á estado
265 tan lastimoso. Y trae * el exemplo de Calicratidas, que por ser temerario, perdió la florida armada de los Lacedemonios, sin que le pudiesen ser de provecho los consejos que pretendió executar á lo ultimo, los quales (como escrive Xenofonte,(q) por ventura le huvieran aprovechado, si los huiera dispuesto en tiempo oportuno.

266 Atendiendo * á esto dice Ulpiano Jurisconsulto (r), que no puede ser segura, ni guardarse la casa, sin peligro de la cabeza del que la guarda. Y San Gregorio, que al que es cometida la guarda, ha de velar, y no dormir, como hace el pastor sobre las ovejas que tiene á su cargo; porque no le valdrá por escusa el decir, que *el lobo se las comió* (s): y siempre se tendrá por delito, dexar por qualquier via la guarda de la cosa que uno ha recibido para ese efecto (t).

267 Y en terminos * del que guarda el Castillo, entra diciendo la ley de Partida, de que otras veces havemos hecho mencion (u): *Que es cosa en que yace muy grande peligro, cà pues ha de caer el que lo toviere, si le perdiere por su culpa, en traicion, que es puesta como igual de la muerte del Señor, mucho deben todos los que los tuvieren, ser apercebidos en guardarlos, de manera que no caygan en ella.*

Donde * es de notar, que la palabra *Culpa*, 268
se pone simple, y absolutamente, y asi se ha de entender, no solo de la lata, sino de la leve, ó levisima, como por doctrina de Panormitano (x), Alexandro, Decio, Alciato, y otros AA. lo prueba doctamente Pedro Barbosa.

En * el mismo caso de que tratamos lo re- 269
solvió Oldrado (y), y otros, que comunmente le refieren, y siguen, estendiendolo al Maestre del navio, y á qualquiera que lleva salario por la guarda que hace, ó que por la grande importancia de la cosa que se le encarga, debe poner exactisima diligencia.

Y lo proprio siente * el Doctor Antonio 270
Alvarez (z), ponderando otras leyes del Reyno, que castigan no solo la perdida que acontece por su culpa, sino tambien la que sucede por negligencia, ó por engaño, aunque el tal engaño podria caer en qualquier persona diligentisima.

Y aunque * se suele decir, que para impo- 271
ner penas corporales, la culpa lata no se equipara al dolo, y que mucho menos se deben executar por culpas, leves, ó levisimas, como despues de Acursio, Corrasio, Julio Claro, y otros lo refiere Barbosa (a).

Lo mas * cierto es, que en estas materias 272
militares, y en otras que tuvieren igual gravedad, qualquier culpa, ó descuido considerable se puede, y debe, y suele castigar, no solo corporal, sino capitalmente, como lo notaron la Glosa, Bartolo, y otros Doctores por doctrina del Jurisconsulto Calistrato (b). Y hablando de solo el delito de la negligencia, ó des-

(p) Eruditis. Dom. Regens Valenz. *d. discurs. 2. p. consid. 1. num. 51. & 52. Nec misericordia dignus est Magister navis, qui in medio maris procellis exagitatis, de calamitate fortunæ conqueritur; cum non crediderit signis evidentibus, quæ tempestatem illam minabantur. Nec exaudiendus est Gubernator civitatis in calamitate & desolatione ejus, dum propter incuriam, & negligentiam illius, & consilii inopiam illam destroi permisit.*

(q) Xenoph. *lib. 1. Absque eo quod juvarent ejus veltigia consilia, quæ si fuisset opportuno tempore exequutus, non cecidisset.*

(r) Ulpian. *in l. 1. in princip. D. ad Syllanian.* & de hoc plura per Luc. de Pena *in rubr. C. de litor. & itin. custod. col. 2. lib. 12.* Alvar. *de fortalit. fol. 16.*

(s) D. Gregor. *in cap. oportet 81. dist. cap. irrefragabili, in princip. de officio Ordin.* ubi glos. text. & glos. *in cap. quamvis, de reg. jur. l. cum ita, §. species*, ubi communiter DD. *de leg. 2.* Hippolyt. *in tract. crimin. §. diligenter, num. 51. & §. attingat, num. 83.* Bart. *in l. si quis ex argentariis, §. an hæredi, num. fin. de edend. l. 2. §. in Sardinia, vers. Et omnes diligenter, C. de offic. Præf. Africæ l. 15.* juncta glos. *3. tit. 8. part. 5.* & Luc. de Pena *ubi sup. vers. An autem*, Pial. *120. Ecce non dormitabit, neque dormiet, qui custodit Israel, &c.*

(t) Cap. *1. de Custod. Eucharist.* Alvar. *supr. fol. 24.*

(u) *Dict. l. 6. tit. 18. part. 2. in princip. de qua supra num. 67.*

(x) Panorm. *in cap. fin. num. 1. de injuriis*, Alexand. *cons. 50. num. 9. in fine*, vol. 1. Dec. *in l. quod te, tit. lect. num. 27. D. si cert. petat.* Barbos. *in l. si mora, n. 15. D. solut. matrim. pag. 39.* ubi sic exponit, *l. qui decem, D. de verb. oblig.*

(y) Oldrad. *d. cons. 92.* per text. *in l. qui mercedem, D. locati*, ubi glos. & DD. præcipuè Paul. Castrens. *glos. 2. in fine in l. in judicio, C. eod. l. 15. tit. 8. part. 5.* ubi glos. *1. l. 1.* juncta glos. *10. tit. 18. part. 2. l. nauta, D. naut. caup.* Bald. *in l. quæ fortuitis, col. penult. C. de pignor. actione*, & in Magistro navis, licet sub dubio, tenet Strach. *d. tit. de nautis, 2. part. n. 4. per l. si merces, §. qui columnam, D. locati*, & allegat Decium *in l. contractus, num. 28. de regul. juris.* Accurs. Christoph. & Sylvestr. *in dict. l. in judicio*, & Paul. de Castr. *consil. 471.*

(z) Alvar. *d. tract. fol. 40.* ubi ponderat, *l. 1. vers. La quinta, tit. 2. part. 7.* ibi: *O le pierde por su culpa, ó por algun engaño que le ficiesse, l. 1. tit. 7. lib. 8. ordinam. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recopil.* ibi: *Si el Alcayde perdiere el castillo por culpa, ó por engaño, cae en pena de traycion, &c.*

(a) Accurs. *in l. in actionibus, verb. Non etiam, D. de in litem jurand.* Corras. *lib. 4. miscel. cap. 2. num. 1.* Jul. Clar. *§. fin. quæst. 84. num. 1.* & Barbos. *in d. l. si mora, in præludiis, num. 22. & 23.*

(b) *L. militet 12. & l. fin. D. de custodia reor.* & ibi glos. & Bart. *in hæc verba: Nota casum, in quo ex delicto comitis sine dolo, quis punitur ad mortem*, Dionys. Gothofred. ibi: *Ex culpa nimia, quis punitur capitaliter*, Boer. *decis. 217. num. 1. vers. Licèt text.* Farinac. *1. tom. crimin. quæst. 31. num. 5.* refert, & sequitur Dom. D. Ferdin. Pizarrus *d. discurtu militari & legali, num. 62. & 74.* Alvar. *ubi supra, fol. 41.* Petr. Bellin. *in tract. de bello, part. 8. tit. unico, num. 63. Ea verò potest esse segnities militis adeòque intempestiva, ut morte sit digna, &c.* & ponit aliqua exempla, & Ajala, *lib. 1. cap. 9.* ubi expendit *l. omne delictum, §. 1. cum seq. l. quædam, l. qui commeatus, §. 1. D. de re militari.*

(c) Petr. Herod. *lib. 2. rerum judic. tit. 10. cap. 1.* cujus titulus est: *Negligentiam in iis quæ ad summam Reipubl. pertinent esse capitalem*, & de judice negligente etiam capitaliter puniendo, & aliis pœnis negligentium vide Gomez. *in regul. de triennal. fol. 305.* Silvan. *cons. 93.* Medic. *de fort. cas. 1. part. q. 9.* & latè Bobad. *lib. 5. cap. 1. num. 142. cum seqq.* Tuschum *verb. Negligentia*, & Farinac. *1. tom. crimin. quæst. 17. n. 27.*

(d) D. Valer. Max. *lib. 8. c. 1. A Tribuno Plebis die dicta ad Populum, damnari sunt: leves ob causas: sed disciplina necessaria.*

(e) *L. 9. tit. 18. part. 2. l. qui excubias, l. desertorem, §. qui stationi, & §. seq. D. de re milit.*

(f) Coter. *de re milit. lib. 1. cap. 17.* Ajal. *de jure belli lib. 3. cap. 17.* ex Plutarch. *in Apophtegm.*

(g) *L. 5. in fine, l. 8. tit. 23. part. 2.*

(h) Valer. Maxim. *lib. 7. cap. 2. Inemendabilis est error, quo violentia Martis committitur.* Patrit. *lib. 9. de Republ. tit. 3.* Bodadill. *lib. 4. cap. 2. num. 39.* & fuit originale dictum M. Caton. *in lib. de re milit. Alii in rebus errata postmodum corrigi possunt; in bello autem delicta emendationem non recipiunt; quippe cum pœna ipsa à vestigio errorem sequatur: præsto enim est ignavia, aut imperitia ultor, qui nunquam delinquenti hosti indulget.*

(i) Alexand. ab Alex. *lib. 2. genial. cap. 23. Lisimachus dicere solebat Imperatores, vel belli Duces nulla venia dignos esse, qui in bello errarent, ubi si quid offenditur perperam temeritate, vel inscitia emendari non potest.*

(k) *L. ult. tit. 24. part. 2. l. 9. tit. 27. eadem part.* Tacit. *lib. 14. annal.* ibi: *Nihil tam capax fortuitorum, quàm mare.*

(l) Senec. *epist. 4. Mutato mari vertitur, & eodem, ubi luserunt navigia, torquentur.*

(m) Vegec. *lib. 4. cap. 44. Multa quidem armorum genera prælium terrestre desiderat; sed navale certamen non solùm plures armorum species, verùm etiam machinas, & tormenta flagitat, tamquam in maris dimicetur, & turribus.*

(n) Valer. Maxim. *lib. 2. cap. 7. Fuere Carthaginenses in militia negotiis tam asperi, ut Imperatores qui prave consilio, quamvis prospero eventu rem gessissent, in crucem tollerent: quod bene gesserant, Deorum immortalium adjutorio, quod male administrant, Ipsorum culpæ imputantes.* Idem refert Tit. Liv. *lib. 38.* & Ajal. *de jure & offic. bell. lib. 2. cap. 2. num. 23.*

(o) Plutarch. *in vita Timoleon.* Justinus *lib. 19. Magno insignis Carthaginiensium Imperator, quò primus omnium Imperium Pœnorum ordinata militari disciplina constituit virtutique civitatis non minus bellandi arte, quàm virtute firmavit, ab rem male gestam contra Syracusanos, mortu supplicii se ipsum interfecit, quæ non contenti Carthaginenses, mortui corpus in crucem sustulerunt.*

descuido Pedro Erodio, poniendo por titulo de un capitulo: *Que la negligencia es capital en las cautas en que se atraviesa á la suma de la República* (c).

273 Y probandolo * con el exemplo de Cneo Lolio, y Lucio Sextilio Trium viros nocturnos de Roma, los quales porque acudieron tarde á pagar un incendio, cuenta Valerio Maximo (d), que fueron castigados capitalmente por ser la disciplina tan necesaria, aunque no fuese tan culpable, y reprensible la causa.

274 Y puedese * ponderar para el mismo intento una ley de Partida (e), que permite despeñar del Castillo al centinela que se hallare durmiendo. Lo qual practicó Epaminondas, matandole con su espada, como refiere Cotereo (f), y otros Autores, y juzgando algunos, que havia sido riguroso el castigo, les respondió, que qual le havia hallado, le havia dexado.

275 La razon * de todo lo referido se dá en otras leyes de las mismas Partidas (g), diciendo: *Que los fechos de guerra son tan llenos de peligros, é de aventuras, è demás el yerro que ahi viniere, non se puede despues bien emendar*: que es lo que primero havia dicho Valerio Maximo, y otros Autores, referidos por Bobadilla (h). Y asi no se puede disimular culpa, yerro, ni descuido alguno, por pequeño que sea, en los Generales, y Capitanes de ella, como atribuyendolo á Lisimaco, lo dice Alexandro (i).

276 Y si esto * procede en las guerras terrestres, mucho mas apretadamente se ha de observar en las de mar. Donde como otra ley nos enseña (k) á la primera incertidumbre de los enemigos se añade la del agua, y la de los vientos, y los muchos riesgos, y peligros á que están sujetos los navios, y navegantes; y asi dispone, que sean premiados los que procedieren bien en ellos, y se les dê parte de las ganancias que hicieren de los enemigos, y por el contrario, *sean escarmentados los que erraren en el Armada, segund qual fuere el yerro, é el lugar, é el tiempo en que fuere fecho.*

Seneca * reconoció tambien estos peli- 277
gros, y asi dice en una de sus Epistolas (l), que en un punto se turba la tranquilidad del mar, y donde poco antes havian estado los navios como jugando, se vèn anegados. Y Vegecio (m) confiesa, que aunque son necesarias muchas armas, y prevenciones para las batallas que se hacen en tierra, son menester mas para las del mar, porque ha de haver maquinas, artilleria, bombas de fuego, y otras armas arrojadizas, y se pelea como sobre muros, y y torres aladas.

De estos * motivos debió de tomar oca- 278
sion el rigor de los Cartaginenses, de los quales cuenta Valerio Maximo (n), que no admitan disculpa á los Capitanes que huviesen faltado en algo á su providencia, y obligaciones, aunque les saliese bien el suceso. Porque esto lo atribuian á la benignidad de los Dioses, y esotro imputaban á su culpa, y descuido.

Y asi refiere * de ellos Plutarco (o), que 279
con haver sido Magon uno de sus mas valerosos Capitanes, y el primero que les enseñó la militar disciplina, por haver tenido una rota en la batalla que dió á los Syracusanos, en que algunos dixeron, que pudiera haver andado mas advertido, le condenaron á muerte de cruz. Y haviendosela él dado primero á si mismo con este miedo, todavia, aun despues de muerto, le pusieron en ella.

Baptista Fulgoso * trae otro exemplo de 280
los Genoveses, que frisa aun mas con el caso de

Obras Posthumas.

de que tratamos, diciendo (p), que habiendo embiado á Lanfranco Barbarino por General de veinte y siete Galeras, en que iban otros tantos Prefectos, ó Capitanes, descubrieron una armada Veneciana de veinte y quatro en la costa de Sicilia, y por hallarse desapercebidos para la batalla, ó por miedo, ó otro respeto, vararon en tierra, y sin ponerse en defensa, las dexaron llevar á los Venecianos. Y que por esto les derribaron las casas, y confiscaron los bienes, y desterraron perpetuamente de su República, persuadidos, que por sola su floxedad, y descuido cediò el valor de la armada Genovesa á la Veneciana. Tanto (dice) apreciaban, y castigaban en aquel tiempo qualquiera sombra, ó sospecha de culpa militar, por pequeña que fuese.

281 Y Pineda * refiere en su Monarquia (q) otro caso, con que se prueba, que aun de los que parecen fortuitos, no se admite disculpa: y es, que haviendo guerra entre los de Ancona, y los Venecianos, despues de varios sucesos, cayeron en manos de los de Ancona seis Galeras de sus contrarios, que dieron con tempestad á la costa; y aprovechandose del despojo, y teniendo noticia, que los de Venecia havian de embiar otras en su socorro, disfrazaron las suyas con las vanderas, y señales Venecianas, que hallaron en las perdidas, y saliendo al encuentro á las que venian, cogieron dos de ellas, antes de ser conocidos por enemigos. Y dice, que el Capitan, ó General Veneciano fue privado de el cargo, y castigado severamente *por inadvertido*.

282 Y poco * mas adelante refiere (r), que haviendose encontrado Tomás Viario Veneciano, que llevaba ocho Galeras de esta Señoria, con seis Genovesas, fue vencido de ellas, y perdió cinco suyas, y con las tres se volvió á Venecia: y por decir que no havia hecho lo que debia á Capitan valeroso, le pusieron en carcel hasta que murió.

§. X.

Que se puede tener, y juzgar por culpa bastante qualquier exceso de su instruccion: y en particular el de haver traìdo la flota tan cargada y embalumada.

PEro * porque no parezca que hablamos 283
en general, irémos estrechando estas culpas á los terminos del proceso, y probandolas con los cargos particulares, que en él se han hecho á los reos. Todos los quales, y lo que en cada uno de ellos está probado, y verificado, descubren la poca observancia que en la ida, y vuelta de esta flota tuvieron en guardar, y cumplir los preceptos, y capitulos de las instrucciones que se les entregaron y juraron, de obedecer al tiempo que recibieron los oficios.

Lo qual * solo es bastante para que no se 284
les deba admitir disculpa alguna, aunque sea de caso fortuito: pues la regla de derecho nos enseña (s), que no puede carecer de dolo, quien excede los ordenes, y mandatos del Superior: en cuya comprobacion juntaron muchas cosas varios Autores, referidos por Farinacio (t).

Y esto * es tan cierto en materias de guer- 285
ra, que aun teniendo buen suceso, y alcanzando victoria, no se deve disimular el menosprecio, ó transgresion de lo prohibido; como gravemente lo dixo el Jurisconsulto Modestino. (u) Y hablando del Alcayde que guarda Castillo, una ley de Partida (x), ordenando que nadie salga á hacer espolonada despues de cerrado, y que se castiguen los que lo hicieren, aunque vuelvan con buen suceso.

Y lo mostró * con su exemplo Posthumio 286
Dictador de Roma, como refiere Tito Livio, Gelio, y otros (y), quando castigó severamente á su hijo, por haver peleado sin su mandado, aunque venció, y puso en huida los enemigos. Y el Consul Manlio Torquato quando hizo cortar la cabeza á su hijo Tito Manlio, porque sin saberlo él salió á singular desafio con Geminio Mecio Latino, aunque volvió á su presencia vencedor, y triunfante. La qual hazaña no acaban de encarecer los Au-

(p) Bapt. Fulgos. *lib. 2. facl. & dict. memorab. cap. 2. fol. 71.* ubi post facti narrationem ita concludit: *Perraxim enim habuerunt, Genuensium virtutem, propter solam Admirati, Praefectorumque ignaviam Venetae classi cessisse. Adeò illa aetate, etiam minima criminis suspicio, magni apud Genuenses habebatur.*

(q) Pined. *in Monarch. 4. part. lib. 25. cap. 11. §. 1.*

(r) Idem Pined. *eod. lib. cap. 12. §. 3.*

(s) *L. non potest 199. D. de reg. jur.* ibi: *non potest dolo carere, qui imperio Magistratus non paruit, l. unica, D. si quis jus dicenti non obtempe. l. injuriarum 13. §. 2. D. de injur. cap. miles 23. quaest. 5.* facit *l. diligenter*, cum similibus, *D. mandati.*

(t) Farinac. *1. tom. crimin. quaest. 31. num. 170.* ubi refert Cyril. *in sum. part. 1. rub. 12. de custod. reor. §. 3. post num. 5. & alios.* Tradit in nostris terminis Dom. D. Ferdin. Pitarr. *d. dict. num. 70.*

(u) Modestin. *in l. desertorem, 3. §. in velo D. de re milit. In bello* (inquiens) *qui rem à Duce prohibitam fecit aut mandata non servavit, capite punitur, etiam si res bene ceserit.*

(x) *L. 13. in fin. tit. 18. part. 2.* ibi: *E maguer el Castillo non le perdiese debe morir por ello, porque salió del mandado.*

(y) Liv. *lib. 4.* Gell. *8. noct. Attic. cap. 13. & lib. 17. cap. ult.* Diodor. Sicul. Valer. Max. & alii relati à Petr. Gregor. *lib. 11. de Republ. cap. 10. num. 12. vers. Posthumius Dictator.*

tores (z). Y la semejante de Epaminondas, que por la misma causa mandó matar á Estesimbroto su hijo, porque contra su orden dió batalla á los de Lacedemonia, aunque tambien salió con victoria (a).

287 Otros notables exemplos para el mismo intento se hallarán en otros Autores (b), especialmente el de Lucio Papirio Dictador con Quinto Fabio Maximo Ruliano. Y aunque * Tiberio Deciano (c) dice, que semejantes rigores no se deben practicar entre hombres Christianos, veo que los demás (d) los aprueban, y tienen por convenientes. Porque en la milicia no hay cosa tan importante como la obediencia, como largamente lo prueba Aja-

288 la (e).

Y si el no * obedecer es delito, aunque de él resulte algun bien, no se escusa el mal precedente, como se dice en algunos capitulos del Decreto (f): y lo insinuó Cornelio Tacito, quando dixo (g), que al Capitan prudente, mas le han de agradar los consejos recatados, y fundados en buena razon, que los sucesos, aunque sean prosperos, que acontecen á caso, y que ha de pensar que ya comienza á conseguir victoria, en previniendo lo conveniente para no ser vencido.

289 Y dexando * las trasngresiones de que constan los cargos primero, y quinto, de no haver salido á navegar con la Flota de su cargo, asi de los Puertos de España á la ida, como del de San Juan de Ulua á la vuelta, en el tiempo que pudieron, y estuvieron obligados, conforme á sus instrucciones, en cuya ponderacion no me quiero detener mucho: porque se podrá decir, que estas culpas no fueron enderezadas, ni considerables para el daño que sobrevino. Aunque regularmente se imputan á los Maestres semejantes tardanzas, y detenciones, si no las escusan con justa causa, y están obligados á pagar, y lastar los daños, y intereses de ellas aunque sean por casos fortuitos, y inopinados, como está dispuesto en muchos lugares del derecho comun, y del Reyno (h).

Es justo que * se tengan, y reconozcan 290
por graves las que están deducidas, y probadas en los cargos segundo, tercero, sexto, y septimo, que tratan de las muchas mercaderias, que por particular interés, y grangeria suya cargaron, y consintieron cargar en la Capitana, y Almiranta de la dicha Flota; llevandola desde España, y lo que peor es, volviendola de las Indias (que es quando hay mas peligro de enemigos) tan cargada, y embalumada, con pipas de vino, y azucar, y con otras mercaderias, y tan llenos los alcazares, y conveses de los navios de camarotes, y otros impedimentos, que no era posible usar de la artilleria, ni exercitarse en ellos faccion de importancia. Y ocasionando con esto, que se perdiese por sobrecargada en el Puerto de San Juan de Ulua la Nao Capitana, nombrada *Santiago*, como á una boca lo dicen contestes todos los testigos de los dichos cargos, y en la ocasion lo mostró la experiencia.

Porque * estas culpas son las mas prohibidas 291
por los capitulos de sus instrucciones, cuyo tenor se refiere en el Memorial al principio de los dichos cargos. Y por cédula de 15. de Febrero de 1605. donde, por lo mucho que importa que las dichas Naos vayan bovantes, zafas, y desembarazadas para poder pelear, si se ofreciere ocasion de enemigos, se encarga encarecidamente á los Generales, y Almirantes, que ni para sí, ni aun para otros, consientan llevar en ellas mercaderias, so las penas que allí se refieren: *Y que caerán en la indignacion Real, y se les hará cargo de ello.* Y lo mismo se havia mandado por otros capitulos de la instruccion antigua, que están en el tomo 4. de las cédulas impresas, pag. 113. donde se añade, que demás de perder lo que cargaren, y llevaren, y mas la mitad de sus bienes, *sean inhabiles para tener, ni obtener ningun oficio en la Carrera de las Indias ni otro oficio de honor fuera de ellas, y incurran en caso de menos valer.*

Y por otra cédula * del Pardo de 6. de 292
Abril de 1588. que está en el mismo tomo, pagina 115. haviendo mandado se crezca el sueldo á los Generales, y Almirantes de las flotas que ván á las Indias, se dá por razon, que esto se hace porque vayan mas libres, y desem-

ba-

(z) Liv. *lib. 3.* Cicer. *pro Sylla*, Dionys. *lib. 10.* Valer. Maxim. *lib. 2. cap. 7. §. 6.* D. August. *lib. 1. de Civit. Dei*, Aul. Gell. *ubi supr.* Petr. Herodius *rer. judicar. lib. 10. tit. 4. cap. 14.* ubi inquit: *Hoc facto Manlium hunc Imperium titulum crudelitatis occupasse, ne imperia Manliana, & Manlius imperiosus diceretur.* Alvarez *de fortalit. 1. part. fol. 7. & 8.*

(a) Plutarch. *in moral. & in parallel. cap. 16.* Herodot. & aliis *ibid.*

(b) Petr. Gregor. & Petr. Herod. *supr. cap. 15. & 26.* Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. cap. 15. numer. 45.* Mant. *in glossar. class. 1. cap. 23.* Tiraq. *de poen. tempor. caus. 52.* Petr. Bellin. *de re militar. part. 8. tit. unico, num. 52. & seqq.*

(c) Decian. *ubi supr. num. 45. vers. Verùm cum iis casibus.*

(d) Bellin. & alii *supr. relati*, Petr. de Lign. *de bello, cap. 3.* Franc. Arias *cod. tract. num. 195.* Dom. D. Laurenc. Ramirez de Prado *in introduct. ad librum de Consejo, y Consejeros, fol. 6. lit. B*, Mendoza *de pactis, lib. 1. cap. 3. num. 29.*

(e) Ajal. *de jure, & offic. bell. lib. 3. cap. 2. & c. 10.* ex Livio *lib. 8.* & passim alii ex supra citatis.

(f) *Cap. quodcumque*, ubi glos. *distinct. 56. cap. relegentes 23. quaest. 4. cap. forte, & cap. neque 24. quaest. 5.*

(g) Tacit. *lib. 2. hist. Duci cauta potius consilia cum ratione, quàm prospera ex casu placent, satis citò incipi victoriam ratus, ubi provisum est, ne vincatur.*

(h) *L. qui Romae, §. Callimachus*, ubi Bald. *D. de verb. l. fin. C. de navicul. l. 2. §. si non protest, vers. Si quis tamen, D. si quis caution l. 1 vers. Cà bien, tit. 24. part. 2.* ubi Gregor. Lop. *glos. 4.* Struct. *de mercat tit. de nautis, 3. part. num. 3. & seqq. & tit. de navigat. per totum*, & Hevia *in labyrynt. lib. 3. cap. 12. num. 2. & seqq.*

barazados de mercaderías, cargazones, y grangerías, que han sido causa de muchos malos sucesos, y acudan, como deben, al buen uso de sus oficios, y cargos. Y se les prohibe el poder tratar, ni contratar en poca, ni en mucha cantidad, por sí, ni por interpositas personas en estos Reynos para las Indias, ni en ellos, ni en la mar, ni Islas por donde pasaren, ni llevar, ni traer en su cabeza, ni en la de Pilotos, Maestres, ni pasageros, ni otro alguno, ninguna mercancía en las flotas en que fueren, ni en otras, *so pena de mi indignacion, y de perder la mitad de su hacienda, y los navios, y hacienda que contrataren enteramente, en qualquier cantidad que sea. Y demás de lo sobredicho, queden inhabiles, como desde agora los inhabilito, de poder tener, ni obtener en ningun tiempo oficio qualquier que sea en la carrera de las Indias, ni otro ninguno de honor fuera de ellas. Y esto demás de que los que contravinieren en ello, sea visto haver incurrido en caso de menos valer.*

293 En terminos * de derecho comun, y hablando de naves ordinarias, ó oneratias, es esto tan cierto, que ninguna culpa, ni daño se imputa mas justificadamente al Maestre, que el que resulta por haverlas sobrecargado, como lo resuelve Estraca, alegando muchos textos, y Autores (i). Y en duda se presume, que el naufragio sucedió por esta razon, como elegantemente lo dice, y prueba Lucas de Pena (k).

294 Pero * en los de militar disciplina, y quando se trata de naves presidiarias de armada, sube mucho el delito de punto, por la mayor importancia que hay de que estas vayan bien dispuestas para el intento (l). Y porque una de las primeras reglas militares enseña, que haya gran cuidado de escusar, y evitar todo lo que en la guerra terrestre, ó naval pudiere ser de embarazo, como largamente lo prueba y prosigue Baltasar de Ayala (m), y otros, que tratan de esta materia.

295 Y lo monstró * con su exemplo Filipo Rey de Macedonia, no permitiendo que en su exercito huviese carros, ni mas de un mozo de carga para cada Soldado de á caballo, y uno para cada diez de los de á pie (n). Y Escipion, que no les consintió llevar camas, y él se recostaba en una de heno (o).

Y mejor * Cayo Mario, que estrechó la comida, y axuar de cada Soldado, á lo que él mismo pudiese llevar con descanso, pendiente del cuento de su lanza; de donde á los que así cargan los llamaron, *Mulos Marinos*, como Julio Frontino (p), y otros refieren. 296

En cuya * imitacion nuestra ley de Partida (q), instruyendo á los Adalides, aconseja, que lleven consigo muy poca carga, como lo hacian los antiguos: *Que por el grand sabor que havian de facer mal á sus enemigos, llevaban sus vianda toxadas en arguenas, ó en talegas, quando iban en las cavalgadas, é non querian levar otras bestias. E esto facian por ir mas aina, é mas encobiertamente: é quanto mas honrados eran, tanto mas se preciaban, é se tenian por mejores en saber sofrir afan, é pasar con poco en tiempo de guerra. E porque su vianda levaban asi como sobredicho es, llamaronlo despues talega, &c.* 297

A esto * miró Ciceron (r), quando celebrá á los Soldados Romanos, por la facilidad con que se sujetaban á llevar estas cargas; porque en ellos (dice) no se tiene por peso el escudo, espada, y morrion, sino por parte de sus miembros, como lo son los ombros, brazos, y manos. 298

Y Quinto * Curcio (s), cuenta del Magno Alexandro, que viendo que su exercito caminaba impedido con las riquezas, y despojos de las victorias que havia alcanzado, reservando lo muy forzoso, mandó traer ante sí, y quemar lo restante, comenzando por lo que á él le tocaba; teniendo por mejor padecer esta perdida, y jactura, que la del buen govierno, y enseñanza de la milicia. 299

§. XI.

(i) *L. unica, D. ne quid oneri pobl. l. qua affiane, §. sed si quis, l. si servus, §. si mulier, l. si ex plagis, §. in clivo*, ubi glos. *D. ad leg. Aquil. l. qui insulam, §. qui mulas, D. locati, l. 1. §. si propter, D. si quadrup. paup.* Bart. *in l. 1. C. de cursu publ.* Corset. *in sing. verb. Onus*, Stracha *d. tract. de mercat. tit. de naut. 3. part. num. 13.* Hevia *d. cap. 12. num. 24.*

(k) Luc. de Pena *in d. l. unica*, per tex. ibi, & alia jura *supr.* citata, ubi inquit: *Propter suppositum onus in dubio naufragium factum censeri*, & citat glos. *in rubric. de naufragio*, & sequitur Stracha *sup. num. 14.* ubi dicit: *Hæc notanda esse, quia quotidiana sunt.*

(l) *Cap. ubi periculum, de elect. lib. 6.* cum aliis, de quibus *supr. n. 26.*

(m) Ajal. *de jure, & offic. belli, lib. 1. cap. 1. n. 6.* ubi agit de cura recidendorum impedimentorum, quibus maximè agmen gravari solet.

(n) Ajal. *supr. Vehiculorum usum interdixit, equitibus non amplius quam singulos calones habere permisit, peditibus verò denis singulos qui molas & funes ferrent.*

(o) Ajal. *supra.*

(p) Jul. Frontin. *lib. 4. stratagm.* his verbis: *Cajus Marius recidendorum impedimentorum gratia, quibus maximè exercitus agmen oneratur, vasa & cibaria militum in fasciculos aptata furcis imposuit, sub quibus & habile onus, & facilis requies esset, unde & in proverbium tractum est* Muli Mariani, &c. Plutarch. *in vita Marii*, Fest. Pomp. *in voce*, Muli Mariani. Erasm. *in cod. adag. pag. mihi 1550.* & alii passim.

(q) *L. 1. vers. E porende, tit. 22. part. 2.*

(r) Cicer. *2. Tusculan. Nostri exercitus unde nomen habent vides: deinde qui labor, quantus agminis ferre plus dimidiati mensis cibaria ferre si quid ad usum velint, ferre vallum. Nam scutum, gladium, galeam in onere nutri milites non plus numerant, quam humeros, lacertos, manus. Arma enim membra militis dicunt, &c.*

(s) Quint. Curc. *lib. 6.* sic concludens ibi: *Ut potius sarcinarum, quàm disciplinæ jactura fieret.*

§. XI.

Por no haver llevado lleno, y efectivo el numero de los Soldados, Artilleros, y Marineros, ni ser los que fueron tales como debian.

300 En el mismo * cargo segundo se apunta otra culpa, que desde su principio podia ser pronostico del mal suceso que huvo. Y es, que demás de haver llevado el General cinco, ó seis criados actuales suyos, que acudian á su servicio, y cocina con plazas de Soldados, y sueldos de su Magestad, sin acudir á la obligacion de ellas; llevó tambien, ó consintió embarcar, y llevar pocos Artilleros, que fuesen efectivos, sino sastres, zapateros, y otros oficiales mecanicos, totalmente ignorantes de la artillería. Y los Soldados eran pasageros que iban á las Indias; y á la buelta, los que venian á España. Este proprio cargo es el segundo del Almirante, y contra ambos está probado con infinitos testigos, como parece por el proceso, y por los que ván apuntados en el Memorial.

301 Donde * tambien se ponen fol. 6. 7. y 8. los muchos capitulos de sus instrucciones, que en esto contravinieron; por los quales se les ordena, que procuren con gran cuidado, vayan llenas todas las plazas, y sea gente util, y efectiva la que las ocupare, y que hagan que se examinen en los oficios para que cada uno fuere sentado, para que sean los que convienen; de manera, que no vayan pasageros en nombre de marineros, sino que hagan que tambien lleven armas, porque ayuden en lo que se ofreciere; pero no les asienten plaza de Soldado, Artillero, ni Marinero, ni otra ninguna, ni se les dé racion por cuenta de la Avería, so pena de cincuenta mil maravedís, y de pagar á la Avería el sueldo, y raciones que se huvieren gastado con los tales pasageros.

302 La qual orden, y * prohibicion es muy conforme á derecho comun, y buena razon. Porque importa mucho en la guerra, que no se defrauden las plazas, y sueldos de los Soldados, cuyas listas por esta razon de haver de estár siempre cabales, y prontas, se alzaron con el nombre de *Numeros*, como alegando muchos textos, y Autores lo refiere Brisonio (t).

Y asi * el Emperador Justiniano (u) tiene por feo, y grave delito en los Capitanes hacer grangeria de las plazas que faltan, ó sueldos que ahorran, y dexar por este respeto sin guarda competente la tierra, y manda que vuelvan lo que asi llevaren quatro doblado, y sean privados de los oficios. 303

Tiberio * Deciano, (x) y Pedro Bellino le ponen entre los que cometen los Capitanes. Y Pedro Erodio alegando á Tito Livio refiere (y), que L. Posthumio, varon Consular, fue condenado, porque siendo General de un exercito, se havia valido del trabajo, y servicio de algunos Soldados para que le labrasen una heredad. Juzgando, que el convertir en aprovechamientos particulares, lo que estaba destinado para el servicio público, era como robar las cosas públicas, ó sagradas. 304

Y en terminos * del Alcaide de un Castillo lo dice nuestra ley de Partida por estas palabras (z): *Tener debe el Alcayde en el Castillo Cavalleros, Escuderos, é Ballesteros, é otros omes de armas, quantos entendiere que le conviene, ó segund la postura que toviere con el Señor.* Donde Gregorio Lopez (a) añade, que si hay numero cierto, y señalado, no se puede faltar de él, y si no le hay, ha de tener el Alcayde todos los que pidiere la necesidad de la guarda, y defensa del Castillo que tiene á su cargo. 305

Y en otra * parte (b), que no se escusa el Alcayde con alegar violencia, ó caso fortuito, quando precedió culpa suya en no haver tenido los Soldados, municiones, y vituallas que estaba obligado, que es lo que primero havia dicho Oldrado, y arriba apuntamos. 306

Y tenemos * un exemplo notable en la Cronica del Señor Rey Don Alonso el XI. (c), donde agravando la culpa de Vasco Perez, Alcayde de Gibraltar, en haver entregado aquella Fortaleza á los Moros, dice que proce- 307

(t) Brison. & Kalin. *de verb. jur. verb. Numeri*, ibi: *Numeri pro albo in quo lecti milites conscribuntur*, & ibi: *Quo factum est, ut numeri pro scriptoribus ordinibus, turmisque militum reciperentur, l. 1. §. exercitum, D. de his qui not. infam. l. 8. §. veterani, D. de procurat. cum aliis*, &c.

(u) *L. ult. vers. Pro limitaneis, C. de offic. Præfect. Africæ*, ibi: *Et nullum audeant Duces, aut tribuni commeatalem de ipsis admittere, ne dum sibi lucrum student conficere, incustoditas nostras relinquant provincias. Nam si minuraverint aliquod lucrum de eorum emolumentis sibi adquirere, hoc non solùm in quadruplum jubemus publico dependere, sed etiam dignitate eos privari, &c.*

(x) Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 65.* Bellin. *de re militar. part. 8. num. 11. & 12.* ibi: *Duces delinquunt, dum numerum militum minuunt & eorum qui non sunt stipendia recipiunt.*

(y) Petr. Hero. *lib. 10. rer. judic. tit. 8. c. 1. Lucius Posthumius Consularis quoniam cum exercitui præesset, in suo agro suas esset opera militum damnatus est. Nam detrimentum esse Reipub. non ibi, perindeque esse ac si quis in rem suam re sacra, aut privatus pecunia publica uteretur.*

(z) *L. 9. tit. 18. part. 2.*

(a) Gregor. Lop. *d. l. 9. verb. Quantos entendiere*, ibi: *Nota quod si est conventum quot homines debeant teneri, in custodiam castri servanda est conventio. Et si nihil est conventum, intelligitur quod debet habere necessarios ad custodiam. Nam regulatur custodia secundùm custodiæ necessitatem, l. si ut certo, §. custodiam, D. commod.* Idem Gregor. *in l. 1. glos. 10. tit. 18. part. 2.* Oldrad. *cons. 92. num. 2.* Vide *supr. num. 247. & seq.* & Cavallum *resol. 294. num. 286.*

(b) Chron. Alphons. XI. *cap. 19. fol. 70.*

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

tedió desta cudicia de usurpar para si los sueldos, y raciones de los soldados que estaba obligado á tener. *Y Vasco Perez tenia hecho concierto con el Rey su Señor de tener tantas compañias que lo pudiesen muy bien defender, y él por cobdicia de ganar los dineros que el Rey le daba para esto, tenia alli muy pocos pobladores, y pocos defendedores; y estuvieron cercados cinco meses. Y en este tiempo havia de velar cada noche, y pelear cada dia quando los combatian; y demás havian de labrar algunas casas de lo que les derribaban con los engeños. Y Vasco Perez dabales muy poca vianda, y con esto pasaban muy gran premia, y mucho trabajo. Y Vasco Perez cuidando salir con su honra de alli, hacia mucho por mantener la costa de los hombres de su casa, y de unos Moros que tenia, que eran de gran vendicion, &c.*

308 Y no es * de menor, si no aun de mayor importancia, que los soldados, artilleros, y marineros que ocuparen las plazas que están señaladas sean aptos para sus ministerios, y siempre que se pudiere expertos, y veteranos; porque lo contrario antes es aumentar la costa, y embarazo, que la defensa. *Cá* (como en las armas dixo la ley de Partida (d)) *el arma de que el ome non se pueda ayudar, mas face embargo que pro.*

309 Por lo qual * dice Ulpiano (e), y una ley de Partida, que el soldado se llama en latin *Miles*, porque se escogia, y hoy (si ser pudiese) se havia de escoger de mil uno para este oficio; y procurar que fuese esforzado, y de noble linage. Pues como advierte Vegecio (f), es justo que sea aventajado en él, y en costumbres, á quien se ha de cometer la defensa de las Provincias, y la fortuna de la guerra. Y asi ponian mucho cuidado en esto los antiguos, como lo muestra el mismo Vegecio, y otros Autores (g).

310 Porque * aunque es verdad que se pueden asentar plazas á visoños quando no se hallan veteranos; lo cierto es, que no conviene fiar á solos estos toda una armada, ó exercito; y que valen, y obran mas pocos soldados viejos, y exercitados, que muchos visoños, y faltos de valor, y experiencia, que (segun la doctrina del mismo Vegecio, con quien concuerdan Egesipo, y Roberto Valturio) ván como expuestos á la matanza, y se turban en qualquier cosa, y piensan mas en la huida que en la victoria (h), embarazandose en la prosperidad para ésta, y confundiendose en la adversidad para aquella, como sucedió en nuestro caso.

Y asi * las victorias de Alexandro se atri- 311
buyen al singular valor, y esfuerzo de quarenta mil soldados viejos, que le dexó bien instructos, y disciplinados Filipo su padre. Y lo mismo sucedió á otros insignes Capitanes, de quien hace mencion Bobadilla (i). Y entre ellos á los dos muy dignos de poner entre los de la fama, Hernan Cortés, y Marqués Don Francisco Pizarro (k), que con tan poca gente, pero bien disciplinada, y apercibida, desbarataron, y prendieron dentro de sus Reinos á los poderosos Emperadores Motezuma de México, y Atabaliba del Perú.

Y siempre * se tuvo por dañoso el car- 312
gar de oficiales mecanicos, y gente de pueblo, y de pasageros, que no tiene por blanco principal la guerra, ni sus ascensos, y solo afectan por la comodidad de su navegacion, y pasage (l).

Ni hay disculpa * que quadre á llevar 313
por artilleros, y marineros hombres no examinados, ni exercitados en estos ministerios, principalmente en Naves de Armada Real, y quando se peligraba tanto en la navegacion, y se tenia noticia de que andaban en las costas de las Indias tantos enemigos (m). Pues aun tenemos por doctrina llana que debe pagar

(d) *L. 22. tit. 18. part. 2.*

(e) *L. 1. §. miles, D. de militari testam. l. 1. tit. 21. part. 2. l. 13. eod.*

(f) Vegec. *lib. 1. de re milit. cap. 7. Quibus enim defensio provinciarum, & committenda est bellorum fortuna, & genere, si copia suppetat, & moribus debet excellere.*

(g) Idem Vegecius *dict. lib. 1. cap. 2. & seqq.* Joan. de Platea, & Lucas de Pena *in l. fin. C. qui milit. por.* Ajal. *de jure & offic. belli, lib. 1. cap. 4.* Bellin. *de re militar. 1. part. tit. 2. & seqq.* Claud. Coter. *de jure & privil. milit. lib. 1. cap. 3. & seqq.* & Adam Contz. *lib. 10. polit. cap. 20.*

(h) Idem Vegec. *d. lib. 1. cap. 1. Longè enim plures faciendæ est exercitatorum veteranorum parvæ manus, quàm indoctæ & belli expers multitudo, quæ cædi exposita, minima quaque formidat, & fugam magis, quàm gloriam meditatur.* Ægesip. *lib. 1. cap. 24.* relatus á Bobad. *sup. Non tam numerus plurium conficit pugnam, quàm virtus paucorum: multitudo enim disciplinæ inolenti ipsa sibi est impedimento in prosperis ad victoriam, in adversis ad fugam.* Idem habet Robert. Valtur. *lib. 7 de re militar. cap. 8.* ibi: *Putas in numeroso exercitu, Xerxis exemplo belli robur consistere? &c.*

(i) Bobadill. *in Polit. lib. 4. cap. 1. num. 6.* Ajal. *sup. d. cap. 4. num.*

(k) Illesc. *in histor. Pontific. lib. 6. §. 8. fol. 222.* ubi de Cortesio, & §. 24. *fol. 317.* ubi de Pizarr. Bobadill. *supra*, tetigi Ego *de Indiar. jure, lib. 1. cap. 5. num. 29. & 43. & lib. 2. cap. 4. num. 59.* & Franciscus Caro de Torres, sive quisquis ille est doctus & diligens vir, qui nuper historiam Ordinum Militarium retexuit, *lib. 3. cap. 2. §. 8.*

(l) Bobadill. & Contz. *ubi supra.* Liv. *lib. 8. Silvarii & opifices minimè militiæ idoneum genus.* Justus Lipsius *lib. 5. politic. cap. 8.* ubi damnat nostram formam delectus, his verbis: *Emunt militem, non legunt, ad pontium tympani coeunt ignoti inter se ignarantesque, purgamenta urbium marmon, quibus ob egestatem, & flagitia, maxima peccandi necessitudo est, assueti latrociniis, bellorum insolentes.*

(m) Carol. Scriban. *d. 2. tom. cap. 24. in princip.* ibi: *Quòd prima Ducum cura debet esse in militari delectu, an tyrones sint, an veterani, & in moribus, & institutis eorum cognoscendis nec tam numero, quàm robore exercitum metiantur, laboribus, inediæ, vigiliis animetes deligat, eosque in primis quibus animos supra vires, &c.*

gar los daños el Maestre de qualquier Nave ordinaria, si puso en ella Pilotos, y Marineros menos idoneos, como por autoridad de muchos textos lo resuelve Estraca (n).

Y Persio * nota, y reprehende (o) por falta 314
de respeto, y verguenza, que se entregue la Nave á un Labrador con abarcas, que no sabe de mas aguja que la de su arado, se ponga la ballestilla en las manos que acabaron de dexar la aguijada.

Pues el * adagio comun nos enseña, *que los* 315
Zapateros no pasen de sus chinelas, y cada uno se contenga en el arte que ha profesado (p). Y el derecho establece que sea castigado quien se mete, y ocupa en oficio que no le toca (q).

§. XII.

Por no haver hecho muestras, ni alardes, ni exercitado los soldados, ni aun dado orden, y nombre para la flota.

316 DE los cargos * quarto, y decimo resultan otras culpas no menos graves contra el General, pues está deducido, y probado en ellos, que debiendo conforme á buena ley de milicia, y los capitulos de su instruccion que alli se refieren, hacer visitas, muestras, y alardes, para ver si traía cumplido el numero de las plazas de sus soldados, artilleros, y marineros, exercitarlos, y adestrarlos de ordinario, para que estuviesen bien dispuestos en la ocasion, y darles orden en comun, y en particular de lo que havian de hacer en el viage. Ninguna cosa de estas hizo, procediendo en todo, y navegando con tanto descuido, como si no tuviera recelo de enemigos. Y lo que mas es, aun no dió nombre á las Naos de su flota, para que se conociesen por él, y si con ellas se mezclase alguna de los Cosarios, pudiese ser preguntada. De que resultó, que haviendoseles mezclado una urca, que anduvo entre ellos una noche, y un dia para reconocerlos, y dár aviso á los Olandeses, no tuvieron traza para cogerla, ni cañonearla. Y dice Juan Macho, Piloto de la Almiranta, que haviendosela mostrado al Almirante, y certificado que era de enemigos, le dixo que le pidiesen el nombre; y el Almirante le respondió: *Qué nombre le hemos de pedir, pues no le traemos?* Lo mismo declara Don Alonso de Mesa, Sargento de la compañia de la Almiranta, que es á quien tocaba el tener el dicho nombre, y darle, si se huviera dado. Y contestan los demás testigos, y aun no lo niega el General, pues pretende escusarlo con ciertas salidas de poca sustancia, como parece por su confesion, y descargo.

Todo lo qual * en qualquier tiempo que 317
sucediera, y se averiguára, era digno de exemplar castigo, y demostracion, quanto mas cayendo sobre ello una pérdida de tan grande importancia, y de tan grandes, y considerables circunstancias, como se han ponderado (r).

Porque * quién hay que ignore, que el prin- 318
cipal oficio de un General consiste en dár, y guardar la militar disciplina, segun nos lo enseña Marciano Jurisconsulto (s), y otros muchos Autores, que hicieron tratados particulares de este instituto.

Cuyo primer precepto es cuidar con desvelo de lo que tiene á su cargo, como lo dice Silio Italico (t), y lo mostraba * con su exem- 319
plo el Emperador Carlo Magno; de quien refiere Eginharto (u), que no solo despertaba, sino se levantaba cada noche quatro, y cinco veces para requerir sus cuidados. Y Alexandro, que dormia con una bola de bronce en la mano, teniendo debaxo de ella una vacia del mismo metal, para que el ruido de su

(n) Stracha *de mercatur. tit. de naut. 3. part. n. 12. ex l. utique in fine, de rei vendic. l. si servum, §. si fornacarius, D. ad legem Aquil.* ibi: *Si negligeat in eligendis ministris fuit, l. nam & Servius, §. fin. de negot. gest.* ibi: *Sed etiam quod imprudenter eum elegerit, ut quidquid detrimenti negligentia ejus fecit, tu mihi præstes*, cum aliis, Hevia *in labyrinth. lib. 3. cap. 12. num. 28.*

(o) Pers. *satyra 5.*

Navim si poscat sibi peronatus arator
Luciferi rudis, exclamat Melicerta periisse
Frontem de ritus.

(p) Erasm. *in adag. Ne ultra crepidam inter. & Quam quisque novit artem, in hac se exerceat*: Horat. *lib. 2. epistol. epist. 1.*

Navem agere ignarus navis timet: abrotanum agro
Non audes, nisi qui didicit, dare: quod Medicorum est
Promittunt Medici; tractant fabrilia fabri.

Idem *lib. 1. epist. 14. ad Villicum.*

Quam scit uterque, libens, censeo, exercat artem.
Obras Posthumas.

(q) *L. in provinciis, C. de numerariis l. hac parte,* ubi glos. *C. de prox. sacr. scrin. l. consulta Divalia, C. de testam. l. 3. C. de fabricens.* cum aliis traditis á Cabed. *decis. 158.* & Dom. D. Ferdin. Pizarr. *d. disc. numer. 22.*

(r) *L. aut facta 26. §. eventus, D. de pœnis*, ubi probatur, *quod interdum delicta ex eventu aggravantur, vel diminuuntur*, Cujac. *lib. 19. observation. cap. 10.* & Tiraq. *de pœn. temp. causa 52. num. 1. & seqq.*

(s) *L. officium D. de re militar.* ibi: *Officium regentis exercitum non solùm in danda, sed etiam in observanda disciplina consistit, l. nemo, C. eod.* ubi DD. Adam Contz. *lib. 10. polit. cap. 22.* Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. part. cap. 24.* Ajal. *de jure & offic. belli, lib. 2. cap. 2.* Cæpol. *de Imper. milit. desig. vers. Pro imperatore verò.*

(t) Silius *lib. 3.*

Turpe Duci totam somno contumere noctem;
O Rector Lybiæ, vigili stant bella magistro.

(u) Eginhart. *in vita Caroli Magni.*

su caida le despertase, si acaso le venciese el sueño de suerte que la soltase (x).

320 Y el hacer * ordinarias muestras, y alardes, y exercitar, y prevenir los Soldados, es cosa tan precisa, y obligatoria, que de ella tomaron nombres los mismos exercitos, como lo advierten nuestros Jurisconsultos (y), y Vegecio referido por Pedro Bellino; y antes de todos Xenofonte en persona de Cyro, y Polybio en la de Escipion.

321 De este punto, * como tan cierto, y ordinario, escriven, y juntan muchas cosas á cada paso muchos Autores (z), principalmente Paris de Puteo, afirmando, que los Romanos con solo este cuidado de exercitar, y no tener ociosa su gente, y conservar la militar disciplina se hicieron señores del mundo; pues ni ellos eran de la grandeza de los Alemanes, ni mas en numero que los Franceses, ni de tantas fuerzas como los Españoles, ni tan prudentes como los Griegos.

322 Y no lo olvidaron * las leyes de nuestras Partidas, una de las quales (a) dice: *Que los Cabdillos es menester que sean sabidores, é maestros de fecho de guerra, non tan solamente en sofrir los trabajos, é los peligros que della vienen, mas aunque sepan mostrar á los otros omes como lo han de facer. E en qué manera se deben cabdillar, é usarlos á ello ante que el fecho comienzen, porque quando en él fueren, que sean apercebidos, é sabidores de cómo han de facer.*

Y otra (b): *E otrosi deben saber ferir con las armas que traxeren, en la manera que entendieren que mas aina podrán matar, ó prender á sus enemigos. E todas estas cosas deben ellos usar por sí, é los Cabdillos facer que las fagan, porque el uso les face ser sabidores de todo esto que dicho havemos. E demás face las cosas graves tener por ligeras. E sobre todo face los omes ciertos de las cosas que han menester, é deben facer. E aun demás que son mejor mandados á sus Cabdillos, E porende los que estas cosas non usasen, sin el daño que recibirian por su culpa, debeles el Rey dar tal pena, segun el mal que viniere por el yerro que ellos ficieron.*

Las quales * leyes se pudieron sacar de lo 323
que el Emperador Justiniano (c) escrivió al Pretor de Tracia, ordenandole, que tuviese gran cuidado de exercitar los soldados en cosas de guerra, para que con eso se hallasen mejores, y mas animosos para emprenderla, ó de las insignes palabras de Casiodoro (d), en persona del Rey Teodorico, donde dice: *Que quien no se industria, y previene en el modo, y arte del batallar, no lo podrá aprender quando la ocasion lo pidiere.* Y que es imposible que en un trance subito, y apretado dexe de tener pavor á las armas quien no tiene confianza nacida de la experiencia de que sabrá manejarlas, por haverlas exercitado.

No lo * havia dicho peor Seneca (e) quan- 324
do dá por rendidos, y postrados á aquellos, á quien cogen de repente los enemigos. Y por el contrario juzga que tendrán valor, y animo para esperar sus golpes, y resistirlos, los que yá antes de la guerra se hallaron exercitados, y apercibidos para la guerra, porque es grave de sufrir el trabajo, y fortuna, si es repentina; pero quien siempre la espera, con mayor facilidad la sostiene.

La verdad, * y certeza de tan graves sen- 325
tencias experimentamos con mucha costa, y dolor nuestro en el caso presente; pues por esta falta de exercicio, prevencion, y advertencia, en viendose en él, todo fue confusion, y temores, de los quales (como muy bien advierte Natal Comite (f)) no pudieron causarse sino desgracias, y calamidades dañosas para toda la flota, y especialmente para el General, Almirante, Capitanes, y demás Oficiales de ella, cuyo oficio, y cuidado debiera ser el que se ha referido, y no faltar, y auyentarse con los demás, sino antes animarlos, y detenerlos. Porque en ocasion de tanta importancia, y en que se aventuraba el bien público, y la reputacion, y conservacion de todo un Imperio, no es bastante escusa la del temor, ignorancia, ó inadvertencia; antes esta ha sido muchas veces la condenacion, y destruicion de algunos Generales, porque se juzga por especie de *Prodicion*, y sirve de que escarmienten los que los nombran, aviendo llegado á conocer, en grave daño suyo, que esta arte de governar solo conviene á hombres prudentes, y expertos.

(x) Evorens. *in exemp. tit. de somn.* Thesaur. *Aphorism. polit. lib. 3. cap. 3.* Bobad. *in polit. lib. 4. cap. 2. num. 24. & seqq.* & Valenz. *in discurs. polit. 2. part. consid. 14. num. 10. & 11.*

(y) *L. fin. 3. fin. de milit. test. l. 2. D. de his qui not. infam.* Bobad. *d. lib. 4. cap. 2. num. 33.* Tull. *lib. 2. Tusculan.* Petrus Bellin. qui refert Vegetium *de re milit. 1. part. tit. 8. in fin.* Xenoph. *in Cyripad.* ibi: *Exercitum numquam otiosum esse oportet sed in re, ut vel noceat hosti, vel sibi necessaria paret, vel se militariter exerceat, semper occupatum.* Polyb. *lib. 10. Exercitum exercere á Duce præsertim in otio oportet, & dum residet in hybernis, aut castris, &c.*

(z) Veget. *de re militar. lib. 1. cap. 1.* Quintil. *in milite Mariano*, Onosander *de re milit. lib. 1. fol. 9. pag. 2. & lib. 3. c. 6. fol. 81.* Joan. de Platea per text. ibi *in l. milites, C. de re milit. & in l. si quis*, ubi glos. fin. *C. de domesticis*, Gregor. Lopez *in l. 6. tit. 21. part. 2.* ubi: *Quod Dux debet semper inquirere, & minari militibus, quod sint ad bella parati.* Redin. *de Major. Principis, verbo Non solum armis, num. 55. & 143. & verb. Majestatem, num. 77.* Bobadill. *d. lib. 4. cap. 1. n. 5. & seqq.* Paris de Puteo *in tract. de re milit. in princip.* Adam Contzen *lib. 10. polit. cap. 24.* Scribanus *ubi sup. pag. 355.* Caball. *resolut. 294. num. 1. & 2.* Ajal. *de jure, & officio belli, lib. 3. cap. 1.* Cæpol. *ubi supra num. 19. & 20.*

(a) *L. 5. vers. E sabidores, tit. 23. part. 2.*

(b) *L. 8. ad finem, dict. tit. 23. part. 2.* cujus meminit Bobadill. *d. lib. 4. cap. 1. num. 5. litera F.*

(c) Justinian. *Novel. Constit. 16. Cura autem habebit, ut milites quidem bellicis exercitationibus meliores & alacriores efficiat, paganos verò per legem compunat, ut justi ab omni improbitate immunes reddantur.*

(d) Casiod. *lib. 1. variar. epist. 4. Ars enim bellandi, si non præmeditur cum necessaria fuerit, non habetur. Dicat miles in otio, quod proficere possit in bello. Animos nimirùm ad arma non erigunt, nisi qui se ad ipsa idoneos, præmissa exercitatione confidunt.*

(e) Senec. *de consolat. ad Albin. cap. 5. Hostium adventus eos præterrit, quos inopinatè occupavit. At qui futuro se bello ante bellum paraverunt, compositi & adaptati primùm qui tumultuosissimus est, ictum facilè excipiunt. Illis gravis ipsa fortuna est, quibus est repentina, facilè eam sustinere potest, qui semper expectat.*

(f) Natal. Comes *lib. 8. histor. Timiditas non solùm est calamitosa exercitui, sed etiam Præfectis & Signiferis, & militaribus Magistratibus, quorum munus est, vel cæteros à turpidine fugæ retrahere. Ubi enim de summa rerum agitur, de salute populorum, de conservando Imperio non satis honesta est timiditatis, aut inertiæ excusatio; neque valida, quod illa aquè ac præditio multos in periculum trahat. Ita fit, ut qui bellicis rebus imperitos præficiunt, cum istarum rerum detrimento intelligant, gubernandi munus solis sapientibus convenire.*

(g) Bobad. *lib. 4. politic. cap. 2. num. 24.* ubi: *Quod hoc nomen vocabatur* TESSERA, *ut in communi. Cæsar, lib. 6.* Liv. *lib. 7. & 9. decad. 1. & alibi sæpè,* Vegec. *lib. 3. c. 5.* Dec. *lib. 7. crim. c. 17. num. 15. l. 3. tit. 23. part. 2.* Adam Contzen *lib. 10. polit. cap. 34. num. 8. & 9.* ubi plura de hujus tesseræ utilitate, & de differentia antiquæ & nostræ, & *cap. 30. num. 4.* ubi agens in terminis de navalis belli ratione, ita inquit: *Si hostes nostra apparerant, navibi quæ eos animadvertit, signum dat. Navium enim tessera magna cura datur ad occasum Solis simulque ortum, naves omnes veniunt salutatum Ducem in prætoria, accipiunt autem vesperi tesseram, quod si tempestate impediantur, habet quisque Navarchus scriptas totius hebdomadæ tesseras, quas distribuunt.*

(h) Frontin. *lib. 1. de stratag. cap. 2.* Carol. Scriban. *in Politic. Christ. lib. 2. cap. 34. per tot.* ubi affirmat: *Majores plerumque triumphos ab hostilium molitionum cognitione, quàm ab armis & ferro venisse. Majoraque damna ex hostilium consiliorum ignorantiâ, quàm è valido milite accepta, &c.* Vide plura alia apud Contz. *ubi sup. cap. 31. per totum.*

(i) Liv. *lib. 8. decad. 1.* Petr. Herod. *lib. 10. tit. 4. cap. 15.* Ajal. *lib. 3. cap. 2.* verba Livii sic habent: *Nec ei qui adversus edictum suum, turbatis religionibus ac dubiis auspiciis pugnasset quidquam ex justa pœna remissum. Polluta tenuit militari disciplina, non militem Centurionis: non Centurionem Tribuni: non Tribunum Legati: non Legatum Consulis non Magistrum equitum Dictatoris parere imperio. Neminem Deorum, neminem hominum verecundiam habere: non edicta Imperatorum: non auspicia servari: sine commeatu vagos milites in pacato, in hostico errare: nec discerni interdiu, nocte æquo, an iniquo loco signa sint: non vallum aut fossam munire: non stationes agere: non arma circumire: non tubæ ad excubias canere: non ad quietem, ad pugnam ad pabulationem ire: non ordinis servari: postremo, latrocinii modo, cæcam & fortuitam militiam vim pro telorum, vim pro sacrata.*

sucede bien, antes todas se van despeñando, y la ruina de las unas lleva tras si las demás, y el soldado no obedece las ordenes del Capitan, ni el Capitan las del Tribuno, ni el Tribuno las del Legado, ni el Legado las del Consul, ni el Maestre de Campo las del Dictador. Nadie teme, ni respeta á Dios, y á los hombres, ni guarda los edictos Reales, ni las vanderas, puestos, y lugares que se les han señalado. Y todo se convierte en desorden, y confusion, y en una ciega, y aventurada milicia, como heroicamente lo declamó Lucio Papirio, Dictador de Roma, en Tito Livio (i), quando acusó á Quinto Fabio Maximo Ruliano, Maestro de la Cavalleria, porque contra lo que él havia mandado, y con dudosos agueros havia sacado el exercito, y dado batalla á los Samnites, aunque volvió de ella vencedor, y triunfante, caso bien diferente del nuestro.

§. XIII.

Por no haver llamado á consejo, ni tenido, ni executado alguno que bueno fuese en esta ocasion.

AUnque son * tan graves, y sin escusa 329
las culpas, y desculdos que se han ponderado, parecerán mayores las que se refieren, y prueban en los cargos once, doce, y trece. Pues consta por lo que en ellos está deducido, y averiguado con infinito numero de testigos, que el General aunque tuvo noticia en 7. de Setiembre de que andaba la urca Olandesa, de que se ha hecho mencion, entre las Naos de su flota, y se certificó que era de enemigos, por haverla visto, y porque se lo afirmaron asi Hernando Guerra, y otras personas, no solo no hizo diligencias para que la siguiesen, y cañoneasen, sino que la dexó salir libre, disparando piezas por ampo-

327 designios del enemigo, y que él no pueda penetrar los nuestros, que es uno de los primeros, y mas importantes preceptos de la milicia, como elegantemente lo advierte Julio Frontino (h), y Carlo Escrivano. Y por ventura, si en esta ocasion no huviera faltado, se cogiera la urca, y se estorvára que ella no pudiera llevar á los enemigos nueva de nuestra flota, y que nosotros, advertidos de que aguardaban, pudieramos tomar acuerdo mas acertado.

328 Mas en * despreciando, ó olvidando los preceptos militares, no puede haver cosa que

polletas para llamar á los suyos, y se estuvo jugando á la setentona. Y lo que mas es, en toda aquella noche, ni en el dia siguiente 8. de Setiembre, en cuyo amanecer se fue descubriendo la Armada enemiga, no hizo junta, ni llamó á consejo, ni dió orden alguna á la Almiranta, y demás Naos de su flota, y conserva, de lo que havian de hacer, llevandolos á todos en gran confusion, hasta las tres de la tarde, poco mas, ó menos, que puso una vandera de consejo; pero sin disparar pieza, ni arriar las velas, la volvió á quitar luego, y puso un joanete mayor á su Capitana, con que prosiguió su navegacion á toda priesa al Puerto de Matanzas, donde varó, y se perdió, por ser Puerto que él, ni su Piloto mayor, ni otro alguno de los que llevaba consigo no le tenian sabido, sondeado, ni conocido, y se dexaron guiar, y llevar á él por solo el dicho de Tomás Fernandez, un Marinero de poca sustancia, por otro nombre llamado *Agujetas*, que venia preso en la dicha Capitana, y dixo que le sabia.

330 Estos cargos * se agravan, por ser totalmente contrarios á los capitulos de la instruccion que en el Memorial en principio de cada uno ván referidos. Y el 22. dice, que si los Generales entre las Naves de su flota reconocieren alguna enemiga, la procuren rendir, y castigar, conforme á lo que merece su atrevimiento. Y el 89. que en teniendo nueva de enemigos en la mar, hagan junta con la gente de su Armada, y Flota, y traten de la derrota que pueden tomar para no encontrarse con ellos, y aquella sigan, ó arriben á alguna parte, donde entendieren que podrán mejor defenderse.

331 De los * quales capitulos no se puede admitir ignorancia en el General, ni en otros Ministros de la Flota, y Armada, pues seria torpe cosa alegarla, siendo las leyes de su cargo, y oficio, y haviendo jurado de guardarlas, y executarlas, como en otro proposito lo dixo nuestro Jurisconsulto Pomponio (k).

Y porque quando ellas faltáran, la misma obligacion de su titulo le amonestaba que asi lo hiciese. Pues * segun la sentencia de 332
Tacito (l) la razon, y consejo son las artes proprias de un Capitan General, en que se comprehende, asi el que él ha de tener por su buen juicio, y seso, como el que ha de recibir de otros que se le puedan dar.

Y asi * Agesilao, referido por Estobeo (m), 333
siendo preguntado: Qué seria lo que mas le ilustrase? Respondió, que ser animoso, y osado contra los enemigos, y de buena razon, y consejo quando la ocasion se ofreciese.

Copula que la juzgó por dificultosa Salustio (n); pero por eso mas digna de ser procurada, y estimada, como lo advierte * nues- 334
tra ley de Partida (o), requiriendo: *Que los Emperadores se aconsejen en fecho de guerra con los homes honrados, é con Cavalleros, é con los otros que son sabidores della, é que han haver hi las manos, quando menester fuere, &c.* Y otra mas en terminos (p), que tratando de las partes que han de tener los Generales, ó Caudillos de tierra, ó de mar, desea en ellos, *esfuerzo, é maestria, é seso. Cá por esfuerzo serán cometedores, é por la maestria maestros de facer la guerra, guardando asi, é faciendo daño á sus enemigos. E el seso les fará que obren de cada una destas, en el tiempo, é en el lugar que conviniere.*

Esto mismo * requieren otras (q) (aun 335
con mas particularidad) en el Alcayde que tiene á su cargo la defensa de un Castillo. Y en los Almirantes, Capitanes, y Noacheros, que governaren Flotas, ó Armadas (r). *Porque han de ser de gran esfuerzo para facer daño á sus enemigos, y sabidores de conocer la mar, é los vientos, é el cambiamiento de los tiempos, é*

(k) Pompon. *in l. 2. §. Serviys autem, D. de orig. juris*, ibi: *Turpe esse Patritio, & Nobili viro causas exercuit, jus in quo versaretur, ignorare*, Bobad. *in Polit. lib. 4. cap. 2. num. 11.* Cæpol. *de Imper. milit. delig. §. scientia num. 1.* Vasconcel. *del Arte militar, 1. part. fol. 1.* & quòd omnes Magistratus debeant leges sui muneris scire, & eis tenaciter adhærere, quia eas juranr, latè idem Bobadill. *lib. 1. cap. 6. num. 22.* & in materia Nautica: *Quòd imperitia culpæ annumeretur*, & alia ad propositum Strach. *tit. de nautis, 3. part. num. 32. & 33.*

(l) Tacit. *lib. 2. hist. Ratio & consilium sunt propria Ducis artes.* Cæpol. *de Imper. milit. delig. in princ. Hæ sunt virtutes Imperatoris, labor in negotiis fortitudo in periculis, industria in agendo, celeritas in conficiendo, consilium in providendo.*

(m) Stobæus *serm. 1. Agesilaus percontatus, quid Ducem belli præcipuè exonerares? respondit: Adversus hostes audacia, & in oblata opportunitate, ratio, & consilium.*

(n) Sallust. *in Jugurth. Difficile in primis est, & prælio strenuum esse, & bonum consilio.* Poet:

Consilio, manuque potens, quorum copula rara est.

(o) *L. 4. in fine, tit. 1. part. 2.* Redin. *de Majest. Princip. vers. Non solùm armis num. 28. & seq.* Bobad. *d. cap. 2. num. 30.* Conducunt carmina Claudiani *de bello Getico:*

——— Ducisque placebat,
Non qui præcipiti traheret simul omnia casu,
Sed qui maturo: vel læta, vel aspera rerum
Consilio momenta regens, nec tristibus impar,
Nec pro successu tumidus, spatiumque morandi,
Vincendique modum, miratis nostet habenis.

(p) *L. 5. tit. 23. part. 2.*

(q) *L. 13.* ibi: *Sabiduria grande, é seso han menester los omes en defender los Castillos, & l. 14.* ibi: *Ingeniero debe ser el Alcayde, tit. 18. part. 2.*

(r) *L. 1. 3. & 5. tit. 24. part. 2.* Scriban. *in Politic. Christ. 2. part. cap. 24. num. 37. Fuit hoc semper magnorum Imperatorum, ut locorum, fluminum, montium, viarum, nemorum, rerumque aliarum omnium cognitionem haberent.* Vide latè Vegec. *lib. 4. de re milit. cap. 42.*

é las Islas, é los Puertos, é las aguas dulces que hi son, é las entradas, é las salidas, para guiar sus Navios en salvo.

336 De donde resulta, * que quien no es cuerdo, y constante en sus consejos, ni prevenido en saber pedir, y seguir los agenos, facilmente pone en ruina su persona, y exercito, como lo enseñó Tacito (s), refiriendo el exemplo de Peto, desbaratado por Vologesio.

337 Y Bartolomé Cepola, * Pedro Gregorio, Bobadilla (t), y otros muchos Autores, concluyen, que vale, y obra mas en la guerra el seso, prudencia, y buen consejo en las ocasiones, que el esfuerzo, ó el numero de muchos soldados. Porque como se dice en los Proverbios (u), los buenos pensamientos se afirman con los consejos, y estos son el governalle de la guerra. Donde su doctisimo Comentador (x) explica esto maravillosamente.

338 Y refiere * con Estobeo, que preguntandole una vez á Alexandro como havia conquistado casi todo el Orbe en tan breve tiempo? Respondió, que con los buenos consejos, y con elocuencia, arte, y prudencia (y). Lo qual suele ser bastante para vencer, y contrastar la mala fortuna, como lo dice Tito Livio (z), y con exemplos de Cesar, Pompeyo, y otros valerosos Generales, lo prueba Luis Mendez de Vasconcelos.

339 Y no le podrá * servir de disculpa al General lo que alega en su descargo, y declara en su confesion; conviene á saber, que yá llamó á consejo, y hizo junta con los que venian en su Capitana, y se tuvo por mayor parte, por parecer mas acertado el ir á Matanzas, por que les tenia el enemigo cogido el camino de la Habana con dos Escuadras. Porque esto se satisface de muchas maneras.

340 La primera, * que quando llegó á hacer esta junta fue yá muy tarde, y á vista del enemigo, haviendo pasado mas de un dia que reconocieron su urca; y apenas duró un quarto de hora la junta, ni se pudo conferir en ella cosa de importancia; porque la turbacion tenia impedidos los animos, como los testigos lo declaran, y lo apuntamos en otro lugar (a). Y con exemplos sacados de la experiencia lo prueban Procopio, y el Guicardino (b), diciendo, que el temor entontece el entendimiento, y ciega los ojos, y no dexa que discernan, y escojan lo mas conveniente. Antes, como añade Zonaras (c), el rumor del vulgo turbado, se mezcla con el consejo de los prudentes, y la confusion, y voceria no dá lugar á deliberacion, ni execucion de cosa acertada.

Que es * propriamente lo que pasó en 341
nuestro caso; pues siendo muchos de parecer que se continuase el viage á la Habana, donde era verosimil que entráran en salvo, por tener el viento favorable, como con efecto entraron algunos Navios que fueron de aquella vuelta. Y haviendo votado en esta conformidad el Doctor Alonso Vazquez de Cisneros, Oidor de Mexico (persona de las letras, y prudencia que es notorio) y contradicho el ir á Matanzas, ni quemar la flota, y tesoro de su Magestad, no haviendo aun visto la cara del enemigo, y que era mejor morir peleando. Y el Capitan Don Francisco de Noboa sido de parecer que desembocasen en la Canal de Bahama, y arribasen á Puertorico, se oyó una voz por una portañuela de la Camara de popa, donde se asomó el dicho Agujetas, que dixo, que él les llevaria al de Matanzas, y esa se siguió como venida del Cielo, sin proseguir mas en los votos, y conferencias, ni disponer, ni prevenir nada que importase, aun para aquello mismo que iban á executar. Siendo asi * que los que go- 342
viernan no se han de dexar llevar por voces, y clamores del vulgo (d), y mucho menos de un hombre delincuente, y de tan poca importancia.

La segunda, * porque el consejo que debió 343
juntar, y tomar, conforme á derecho, y sus instrucciones (*) no era de solos los que iban en su Capitana, sino tambien del Almirante,

y

(s) Tacit. *lib. 15. Annal. Qui Imperator exercitui, nec quæ in suis, neque in alienis consiliis constans est, facilè se ipsum, & exercitum evertit.*

(t) Cæpol. *de Imperat. mil. dilig. §. virtutis in tom. 16. tract. Doct. fol. 315.* Pet. Gregor. *lib. 11. de Rep. cap. 2.* Bobad. *d. lib. 4. cap. 2. num. 30.* Onosand. *lib. 1. de re milit. fol. 6. pag. 2.* Ajal. *de jure bell. lib. 2. cap. 3.* Alav. *de re milit. lib. 1. fol. 52.* Joann. Magn. *lib. 4. histor. Goth. cap. 20.* Eruditissim. Dom. Gregor. Lop. Madet. *de excellent Hispan. cap. 7. num. 1.* & laudatissimè D. Valenz. *in discurs. stat. & bell. par. 2. consid. 11. num. 51. & seqq.* & Dom. D. Ferd. Pizarr. *in suo discurs. milit. num. 28. & 30.*

(u) Proverb. 20. *vers. 18. Cogitationes consiliis roborantur, & gubernaculis tractanda sunt bella, idest prudentia, & consilio*, ut interpretatur Simancas *lib. 9. de Republ. cap. 17. num. 1.*

(x) Illustris. Dom. P. D. Ferdin. Quirinus de Salazar, electus Episcop. Malacitan. ob religionem, prudentiam in rebus agendis, & consulendis, & ob eximiam erudicionem omni laude dignissimus.

(y) Stobæus *serm. 54. Alexander rogatus aliquando, quonam modo tam brevi tempore orbem debellasset? Consiliis (inquit) eloquentia, & arte Imperatoria.*

(z) Liv. *lib. 2. decad. 3.* Vasconcel. *1. part. del Arte militar, fol. 171.*

(a) *Supra num. 155. cum seqq.* ubi de damnis seri consilii: de quo vide plura apud D. R. Valenzuel. *d. discurs. stat. & bell. par. 2. consider. 1. num. 46. & seqq.*

(b) Procop. *lib. 2. de bell. Pers. Timor mentem agens attonitam, non licet utiliora decernere.* Guiciardin. *lib. 3. histor. Metus mentem, oculosque hominum obtundit.*

(c) Zonaras *3. histor. In publico motu consilia prudentium, & vulgi rumor juncta audiuntur.*

(d) *L. Si privatus 17. D. qui & à quib. l. Divo Marco*, ubi Bald. *C. qui manu pot. cap. Ostiat, de elect. & glos. in cap. 2. eod.* cum traditis á Cujac. *lib. 2. observat. cap. 22.* & Pet. Herod. *rer. judicat. lib. 5. tit. 19.*

(*) Et ultra instructiones, idem disponitur *in*

y Capitanes, y Pilotos, y hombres de cuenta que venian en las demás naos de su flota, y para este efecto los havia de llamar, y aguardar, ó pasar en chalupas á requerirlos. Y nada de esto hizo, como consta por el proceso. Y lo que es peor, aun no les embió á decir la resolucion que havia tomado; de suerte que todos la estrañaron, y dixeron que iba á perderse.

344 Y en particular * el Almirante, y de oidas suyas muchos testigos, declaran, que se quexaba del General, diciendo (e): *Valgame Dios, valgame Dios: Es posible que el General no espere, para que todos tratemos de lo que mas convenga?* Y que despues, quando á hora de las tres de la tarde se reconoció claramente que la Capitana iba governando al Puerto de Matanzas, no lo tuvieron por buen acuerdo, ni resolucion acertada. Y el dicho Almirante decia: *Valgate el diablo el hombre, pues para qué efecto nos quieres llevar á Matanzas? Valgate el diablo, yo no te entiendo, ni sé que fundamento puedes llevar.*

Y que el Capitan Amezqueta, dueño del Almiranta, y todos los demás de la dicha nao, Soldados, y oficiales, *sintieron mal, y se desconsolaron de verse llevar á Matanzas; porque consideraron, que se iban á meter en parte, donde no podrian pelear, y con mucho riesgo. Porque Juan Macho decia, que él no sabia el Puerto, ni en toda la nave havia quien le supiese. Y assi el Almirante, y el dicho Capitan Amezqueta se quexaban de que no les huviesen llamado á consejo, para decir cada uno lo que sentia: porque haviendo dado cada uno su parecer, se tomára resolucion. Y por lo menos llevaran sabido lo que cada uno havia de hacer, y la resolucion tomada para executarla en la ocasion.*

La misma * quexa, y estrañeza tuvo Her- 345
nando Guerra, que era dueño, y Capitan de la nao *Nuestra Señora de la Antigua*, y uno de los hombres mas prácticos, y entendidos de toda la flota. Y depone (f) *Que si el General huviera llamado á consejo desde por la mañana que se descubrió el enemigo, y este testigo entrára en él, como persona á quien pertenecia el darle, fuera de parecer, de ir costeando la tierra, hasta meterse en la Habana; porque la noche les havia de coger antes que el enemigo les embistiese, con lo qual fuera posible entrar en la Habana, especialmente poniendose la Luna á las once de la noche, como se puso, &c.*

Y no pudo * el General haver ignorado 346
esta obligacion que le corria de llamar á consejo en caso tan importante, y que este consejo (como lo dice el Espiritu Santo) (g) y la salud, y acierto que por su medio se vá procurando, se halla mejor, donde son mas los que intervienen en darle. Pues demás del capitulo de su instruccion que se ha referido, lo debiera haver leido en Vegecio (h), que pone por principal documento de un General, que llame, y junte para ello los mas sabios, y entendidos de todo su exercito, y que no teniendo por adulacion que sigan su voto, juzgue de sus fuerzas, y las contrarias, como si huviera pro Tribunali de juzgar alguna causa civil entre partes.

Lo mismo * practicaba el Emperador Ale- 347
xandro Severo, como en su vida refiere Lampridio (i), porque siempre que se ofrecia algun negocio grave de guerra, hacia junta de Soldados viejos, y de otros hombres ancianos, y benemeritos, que tuviesen noticia de lugares, guerras, y exercitos, y fuesen versados en historias, y les preguntaba su parecer en el caso, y que era lo que sus pasados, ó otros Principes estrangeros havian echo en los semejantes.

Y esta es * proposicion muy asentada en 348
derecho (k), el qual requiere, que en todos los negocios graves, y especialmente en los de guerra, en que es tanto lo que se aventura, pidamos y sigamos el consejo, y parecer de los

l. 147. & 153. *tit.* 14. *lib.* 3. *Recopil. legum Indiar. in summario Dom. D. Reder. ab Aguiar*, donde no solo se manda que se junten, é intervengan las personas que aqui se refiere, sino que los votos de las juntas de guerra, ó navegacion se escrivan en el libro del acuerdo ante el Escrivano mayor. Y aun para solo haver de hacer alguna echazon, ó alijazon, requiere lo mismo la ordenanza 199. de que hace mencion Juan de Hevia *en su labyrint. lib.* 3. *cap.* 13. *num.* 4. *Et* generaliter, que en todas las cosas graves, y poderosas de paz, ó guerra se haya de hacer junta, y consejo de muchos, y Cabildo abierto, si conviniere, vide Joan. Garciam *de nobilit. glos.* 3. §. 2. *num.* 8. ubi citat bonum tex. *in l. fin. C. de vendend. reb. civit.*

(e) Memorial *fol.* 135. & iterum el Almirante en su confession, *fol.* 160.

(f) Memorial *dict. fol.* 135. *vers.*

(g) Proverb. *cap.* 24. *Cum dispositione initur bellum, & ubi salus, ubi multa consilia*: latissimè Bobadilla *in Politic. lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 9. & *seqq.* & D. R. Valenzuel. *in d. discurs.* 2. *part. consid.* 20. *per totam*, Adam Contzen. *lib.* 10. *Politic. cap.* 10. & Ego *de Indiarum jure, lib.* 3. *cap.* 2. *ex num.* 11. *cum multis seqq.* & vide *l.* 1. & 2. *tit.* 22. *part.* 3.

(h) Veget. *lib.* 3. *de re militari, cap.* 9. *Præcipua res, & utilitas Ducis est, ut adhibitis ex universo exercitu scientibus belli, & sapientibus viris, de suis, & hostium copiis sapiùs tractet omni (quæ plurimum nocet) adulatione semota*: & infrà: *Dux itaque vigilans, sobrius, prudens, tamquam de civili causa inter partes judicaturus, adhibito consilio, de suis, & adversarii copiis judicet.*

(i) Lamprid. *in Severo*: *Quoties de re militari negotium aliquod incidebat, milites veteranos, & senes benemeritos, locorum, bellorum, & castrorum peritos, & maximè eos, qui historiam norant, convocare solebat ac requirere ab illis, quid Romani, vel cæterarum gentium Principes, in re, qualis tunc in disceptationem veniebat, sequi essent, statuissent, fecissent.*

(k) *L. semel cautaria C. de re milit. l.* 1. *vers. Si igitur*, ubi Bart. & DD. *D. de vent. inspic.* Pacian. *de probation. lib.* 1. *cap.* 47. Isaiæ 19. *Consiliarii sapientes dederunt consilium*: 1. Machab. 2. *Et ecce Simon frater vester, scio quòd vir consilii est, ipsum audite semper, &, ip-*

los entendidos. Y condena por arrojados, y temerarios, y dá desde luego como por vencidos, y destruidos á los que sin él se abalanzan (l). Como por el contrario los escusa, y libra de pena para con Dios, y los hombres, si despues de tomado acaesciesen algunos peligros, como lo dice una ley de nuestras Partidas (m).

349 La tercera * respuesta es, que caso que este consejo fuera bien pedido, y prevenido, fue tan mal dispuesto, y executado, como lo mostró la experiencia; pues demás de no haverse avisado á la Almiranta, y otras naos, como se ha referido: para que supiesen lo que estaba ordenado, aun en la misma Capitana, no se dispuso cosa que conviniese, para salvar la flota en todo, ó en parte del peligro que recelaban, ni para echar el tesoro á la mar, porque no llegase á poder de los enemigos, ni para hacerles alguna resistencia, ni quemar las naos, quando se viesen sin otro remedio. Antes todos, como por el proceso parece, abandonaron luego las armas, y trataron de hacer sus fardillos para saltar en tierra, y guarecer algo de lo que llevaban.

350 Y hay testigos * que dicen(n): *Que el General desmayó, y perdió el animo que llevaba, quando vió tan cerca la Armada Olandesa, y quedó tan embebecido, que solo procuraba llegar á tierra; sin que en medio de tantas trazas para sacar cada uno su hacienda, huviese una en que se acordase de librar la de su Magestad, porque sola esta era la mas olvidada, y de que menos caso se hacia.* Y Rodrigo Gonzalez, Piloto mayor, y otros muchos que con él contestan, afirman (o): *Que el General no daba orden ninguna á ningun genero de cosa. Y que diciendole al entrar en la Bahia de Matanzas, que se echase allí la plata, porque mucha de ella se podria sacar despues, no lo consintió. Y que no tiene duda humana, que aun despues de haver varado en Matanzas la Capitana, y demás Naos, se pudiera haver echado toda la plata á la mar, si la llevaran prevenida, porque huvo mucho tiempo para ello, y despues se sacára con buzos, sin que se perdiese nada, por estár en quatro brazas de fondo, lo qual no pudiera haver el enemigo, porque no los tiene.*

Y siendo * esto assi, bien se conoce, que 351
no hay cosa en todo este hecho que no esté brotando delitos, y desaciertos. Porque Ciceron (p) justamente bautizó con nombre de *gran boberia* temer una cosa, y en vez de reparar su daño, irse á poner en el mismo, ó en otro mayor, y mas cierto.

Y para * dexar el viage, y derrota acos- 352
tumbrada, que se llevaba á la Habana, era forzoso que se conocieran en la guarida de Matanzas muy evidentes seguridades, y comodidades. Porque de otra suerte, venimos á estár en la regla ordinaria del derecho, que enseña (q), que quien dexa la navegacion conocida, y se vá á meter en golfos, puertos, ó caletas extraordinarias, y no cursadas, comete culpa gravisima, y está obligado á satisfacer los daños, que por causa de ella se recrecieren.

Y quando * la necesidad, y el aprieto 353
obligáran á hacer esta novedad, se havian de prevenir algunos barcos, con hombres de valor, y confianza, que fueran delante, como es ordinario en ley de buena milicia (r), y reconocieran, y sondaran la Bahia, y Puerto de Matanzas, yá que ni el General, ni su Piloto mayor le sablan, con que no huvieran errado el tomarle, ni varáran las naves, como vararon, embarazandose unas á otras, y frustrando torpe, y infelizmente los intentos que llevaban, caso que algunos de ellos pudieran ser de provecho.

Pues * como vá apuntado, aun no se exe- 354
cutó el de quemar las naos, con ser tan facil, y haver tenido tanto lugar para ello, para que el enemigo no llevára tan ricos despojos. Cosa que huviera sido de mucha importancia, como en otro lugar ponderamos (s), y que siempre la han usado los Capitanes bien advertidos, aun en medio de sus mayores congojas; como * se lee de los de Sagunto en Tito Livio, y otros Autores (t), que haviendo estado cercados por Anibal ocho meses, con cien mil peones, y veinte mil de

á

ipse erit vobis pater, &c. 1. Paralipomen. 13. *Et David iniit consilium cum Tribunis, & Decurionibus*, Dom. D. Ferdin. Pizarr. à quo ista, ut alia mutuavimus, *d. discurs. num.* 10. & dixi Ego *d. tract. de Indiar. jur. lib.* 3. *cap.* 2. *num.* 4.

(l) 1. Paralipom. *cap.* 10. dicitur: *Quòd Regnum Israël scissum est, quia Roboam reliquit consilium senum, & Machab.* 1. *cap.* 5. circa finem: *Ceciderunt Sacerdotes, quia sine consilio exiverunt in prælium.*

(m) *L.* 1. *tit.* 22. *part.* 3. ibi: *E si por aventura le acaesciesen algunos peligros, é algunos daños despues de bien catado el consejo, non le vernia por su culpa, é escusase por ende quanto á Dios, é á los homes.*

(n) Memorial *fol.* 124. & *seqq.*

(o) Memorial *fol.* 125. & *seqq.*

(p) Cicer. *in Bruto*: *Magna est stultitia, id ipsum quod vereatis ita cavere, ut cum vitare fortasse possitis, ultrò accersat, & attrahat.*

(q) *L. qui fiscales, C. de nautical. l. cum proponas, C. de nautico fœnore*, ubi latè DD. & omnino Corn. *consil.* 273. *volum.* 1. *per tot.* Boer. *decis.* 178. *num.* 32. Craveta *con.* 115. *num.* 5. Strach. *tit. de Nautis*, 3. *part. num.* 6. Santern. *de assecurat.* 3. *p. num.* 47. & 48. Gam. *decis.* 154. ubi addirio Flores Diaz, & Hevia *in labeynt. lib.* 3. *cap.* 12. *num.* 8.

(r) Carol. Scriban. *in Polit. Christ.* 2. *tom. cap.* 24. *num.* 19. *Speculetur deinde per peritos, fidosque itinera, per quæ ducendas exercitus, recludat vias, patefaciat aditus, tuta reddat itinera, præcupet, si qui colles; inuideat, si qua nemora: nec in angustum se duci aut trahi patiatur. Peccatum hac in re Postumo Comule, unde nata Caudinæ furcæ.*

(s) *Supra num.* 14.

(t) Liv. *decad.* 3. *lib.* 1. Polyb. *lib.* 3. Valer. *lib.* 6. *c.* 6. Oros. *lib.* 4. *cap.* 14. & Patric. *de Regno, lib.* 7. *tit.* 6.

á cavallo, y conociendo que yá no tenian fuerzas para poder resistirle, traxeron á la plaza quanto oro, y plata, y cosas de precio tenian, en público, y en particular, y lo echaron en una hoguera, quemandose los mas, juntamente con ello, porque no viniese á poder de los enemigos.

La qual razon * obligó tambien á Pescenio Nigro, como en su vida lo refiere Esparciano (u), á ordenar, que sus Soldados no llevasen á la guerra monedas de oro, y plata en los cintos, ó pretinas, que les servian entonces como de escarcelas (de que tambien hace mencion una ley del Jurisconsulto Calistrato) (x), porque si acaeciesen á caer en manos de los enemigos, no les enriqueciesen con este despojo. 356

Aunque otros * Emperadores Romanos, tomandolo de los de Asia, tuvieron por mejor govierno, como dice Alexandro (y), procurar que llevasen muchas joyas, y cosas de precio, las quales hacian poner en la retaguardia, donde están las vanderas, para que asi peleasen con mas valor, y cuidado por defenderlas. Y los Persas con el mismo intento, les dexaban llevar, y ponian en el proprio lugar las mancebas. 357

Y * Antonio de Herrera (z) dice, que quando el Inglés tomó á Cadiz el año de 1595. se hallaba en aquella Bahia una flota cargada de grandes riquezas, y mercaderias para las Indias, y que el General de ella, y su Almirante Diego de Sotomayor, trataron luego de quemarla, porque el enemigo no se aprovechase de ellas, sin embargo de las tribulaciones, clamores, y dolores de los interesados. 358

Por manera * que no tiene evasion este cargo, y podemos cerrarle con la no menos celebrada, que severa disciplina, de que usaban los de Cartago, poniendo en cruz (segun escriven Tito Livio, y Valerio) (a) á los Generales que usaron de medios, y consejos absurdos, y deprabados en ocasiones de guerra, aunque huviesen tenido buenos sucesos. De donde se podrá colegir lo que hicieran si fueran siniestros, y tan calamitosos como este de que tratamos. 359

§. XIV.

Por no haver peleado, ni hecho resistencia alguna, rindiendose á la turbacion del suceso, aun antes de experimentar las fuerzas del enemigo.

DE los * mismos cargos doce, trece, y catorce, resulta otra culpa contra los reos, y especialmente contra el general, que no recibe respuesta, ni es capaz de alguna escusa, ó satisfaccion. Conviene á saber: *Que ni antes, ni despues de haver varado en Matanzas, se pusieron en defensa, ni hicieron resistencia alguna al enemigo, dexando toda la flota, y tesoro en sus manos, dando orden para que no se peleasse, sino que se echasse la gente en tierra, y se quemasen las naos. Con lo qual algunos que en la Almiranta, y Nao de Hernando Guerra havian tomado las armas, las echaron á la mar, y todos cobarde, y vergonzosamente desampararon sus puestos, y se pusieron en huida, echandose unos á nado á la mar, y otros en chalupas, y como podian, en gran perjuicio, y descredito de las armas de su Magestad. Y con tal embarazo, y desorden, que no tuvo el enemigo dificultad alguna en apoderarse de la dicha flota.* 360

Está probada * esta culpa con todos los testigos de los dichos cargos (b), que en ello contestan. Y se pudiera comprar con gran precio, el que no huviera sido tan manifiesta. Y al pie de ellos se hallarán los muchos capitulos de sus instrucciones, que en esto contravinieron. Uno de los quales, que es el 108. no solo quando los Generales, ó Almirantes pierden sus naos, pero aun quando desamparan alguna de su conserva, y la dexan llevar á los enemigos sin defenderla, concluye con estas palabras: *So pena que si asi no lo hicieren, y por desamparar el tal navio, y no le socorrer, y acudir á sus oficios, y obligaciones se perdiere, ó el enemigo le llevare por su falta, incurran en pena de muerte, y perdimiento de todos sus bienes irremisiblemente.* 361

La razon, justificacion, y comprobacion de

(u) Spartian. *in Pescenn. Nig. Edixit* (inquit) *ne nummos aureos, vel argenteos in zonis haberent milites, sed publicè commodarent, Recepturi post prælia quod dedissent, vel uxoribus aut filiis reddendum, ne in hostes pervenirent cum præda*: refert etiam Petr. Gregor. *lib. 11. de Republica, cap. 9. num. 7.*

(x) Callistrat. *in l. Divus, D. de bonis damnat.* ibi: *Nec si zonam circa se habuerit, aut nummulos in cingulo, quos victus sui causa in promptu habuerit*: sic enim legendum est, non *nummos inveteratos*, vel *inventratos*, ut alii codices habent. Vide Cœl. Rhodigin. *lib. 3. antiq. lect. cap. 26.* Alciat. *lib. 1. praterm. in dict. Nummos inventrales*, & *lib. 1. pareng. cap. 41.* Cujac. *lib. 10. observ. cap. 26.* Brisonium, & Kalinum *ead. verb.* Budæum *in annotation. poster. ad illum textum*, & Dempsterum *ad Rosin. antiquit. Roman. lib. 2. cap. 9.*

(y) Alexand. *lib. 4. Genial. cap. 2. ad fin. Quod ideò constituta fuerunt, ut non modo patria, & larium, sed fortunarum suarum milites defensores paratiores, propterea que fortiores forent. Quod ab Asiaticis Romanos cumpisse credideram. Quibus fuit in more, ut militiam sequuti, quæ pretiosa haberent, & magni census, itum in expeditionem ferrent, ut lucubi necessitate, quæ illis erant caristima, pluriùs & maxima prælia obirent, promptiusque dimicarent. Persæ verò non pecuniam, aut gazas, sed pellices, velut caristima pignora, qua stimulis agerent, apud signa deponebant, &c.*

(z) Anton. de Herr. *in histor. gener. 3. part. lib. 12. c. 14. fol. 639.*

(a) Liv. *lib. 38.* Valer. *lib. 2. cap. 7.* Ajal. *lib. 2. cap. 2. num. 23.* tetigi *supra num. 278. Imperatores, qui pravo consilio, quamvis prospero eventu rem gessissent, in crucem tollebant.*

(b) Memor. *fol. 184. cum multis seqq.*

de estas, y otras penás, que por derecho comun, y del Reyno, y de varias Naciones están puestas á semejantes delitos, quedan yá copiosamente referidas, exornadas, y proseguidas en este discurso.

Ahora * solo tenemos necesidad de añadir, que aun los mismos Autores, que admiten por disculpa de estos sucesos la invasion de enemigos, con fuerza mayor, á que no se puede resistir, por tenerla, y contarla por caso fortuito, de que hicimos larga mencion en el §. VIII. requieren expresamente, que aquellos á quien toca la guarda de la Ciudad, Castillo, ó Armada, que entregan, ó desamparan por esa causa, hayan hecho primero quanto pudieren por defenderla, como consta de lo que repetidamente dicen Pedro Bellino, y Baltasar de Ajala (c), con ser los que mas favorecen esta opinion: advirtiendo, que miren como se rinden, ó entregan, porque ponen en ello su vida, y reputacion en discrimen, si dexan en duda el haver cumplido lo que debian. 362

Y Bartolomè * Humada, Adicionador de Gregorio Lopez, aunque parece que admite la escusa, del que se rinde á mas no poder, á una grande, y desigual fuerza, é invasion de enemigos (d): luego limita esto, requiriendo precisamente, que el Castellano, ó Capitan haya primero visto (como dicen) el rostro á los tales enemigos, y esperado algun asalto. Porque como está obligado á todos los daños que acontecieren por dolo suyo, ó culpa lata, leve, ó levisima, si pretende escusarse con la violencia, y fuerza mayor, es necesario que pruebe no haber tenido culpa, ni floxedad, ó remision alguna. Y esto no se puede verificar, si primero no llegó á probar la mano con el contrario, y experimentar su fortuña, y poner en riesgo su persona, sufriendo el asalto, por ser grave delito desamparar (sin haver hecho esto) la guarda del Castillo, Ciudad, ó Armada que le está cometida. 363

Esta * doctrina tomó Humada de la de Baldo, Bartolo, Floriano, y otros graves Autores, que refiere, y sigue Boerio (e), poniendo por preciso esto de esperar el asalto, y declarando, que asalto propriamente es llegar en conflicto de guerra á las manos, y verse, y mezclarse con los enemigos á pie, ó á cavallo, ó en el agua, y ponerse donde puedan herirse. Y de ai infieren, que no se tendrá propriamente por asalto personal, la guerra, que se hace con bombardas, y artilleria desde una torre, á los que con las mismas armas se defienden en otra. 364

Angelo, * á quien refieren, y siguen Martino Laudense, y Pedro Bellino (f), es de la misma opinion. Y concluye, que debe ser castigado gravemente el Castellano que huye, y desampara el Castrillo, en oyendo la venida de el enemigo, ó el sonido de sus parches, y trompas, porque ha de guardar el cerco, y defenderse quanto pudiere varonilmente: y si hecho esto, por no poder mas, se rindiere, ó retirare, tendrá alguna escusa. 365

La qual * no pueden alegar nuestros reos, pues no hicieron cosa alguna de su parte para ayudarse, como ni el arrendador la esterilidad, y caso fortuito, si dexó de hacer á sus tiempos la sementera, y labores que piden los campos, segun lo que enseñan Ulpiano, y Cayo Jurisconsultos (g). 366

Ni el pastor * la presa, que el lobo huviere hecho en alguna de sus ovejas, si huyó, y se las dexó en las uñas, en haviendole visto, como por autoridad Evangelica lo advirtió el doctisimo Tertuliano (h). 367

Y bien se dexa entender, que havia de ser cierta su perdida, y mala fortuna, si no tra-

(c) Petr. Bellin. *de re milit. part. 8. tit. unic. n. 66.* ibi: *Segnitia manifesta*, & ibi: *Caveant igitur Præfecti ab ejusmodi deditionibus, cum & honoris, & vitæ afferant discrimen, & mortem præferant, ambiguo, & forte etiam turpi facto, quando & crimine, & pœna legis Julia Majestatis damnetur, qui arcem non tenuerit & qui hostibus castra concesserit.* Ajal. *lib. 3. cap. 12.* ibi: *Si Præfecto arcis forte ab hostibus capiæ, vel his dedita nulla omnino culpa, aut negligentia imputari possit*: & ibi: *Omni humana ope destituatur*: & iterum: *Omni ope humana, & spe subsidii destitutum. Et omnibus mequidquam tentatis*: & ibi: *Et certè, ut maximè viri fortis officio functus sit, tamen vix sit, ut extra ignominiæ notam arcem tradat, &c.*

(d) Humad. *in l. 6. tit. 18. part. 2. glos. 6. verb. Hasta la muerte, num. 2. Tanto sita limitatio sublimitanda mihi videtur si semel expectavit assaltum. Eò quòd custos arcis, vel castri si caviatur arx ab hostibus tenetur de dolo, lata culpa, item de levissima, quia mercedem recepit, & sic cum ob dictam violentiam suum excusabitur custos quando culpa non præcessit casum, videtur culpa non carere dictus custos, si ante tradat castrum quàm manum cum hostibus conferat, & adversum, vel properam fortunam experiatur, & sic periculo capitis sui assaltus expectare teneatur, quia grave delictum est, succotum eti custodiam relinquere, cap. cierci, 13. distinct. &c.*

(e) Bald. *in cap. 1. 5. similiter, quib. mod. feud. amit.* Bart. & Florian. per text. ibi, *in l. 1. §. cùm arietes, & in l. quemadmodum, §. si navis alteram, D. ad leg. Aquil.* Boerius *in tract. de Custod. Clavium, num. 15. 16. & 17.* ibi: *Cùm vires suas periculo capitis sui impendere tentatur, l. 1. in princip. D. ad Syllan. Debet enim expellare assaltus, id est ad ipsum saltus, qui fieri possunt pedes, & eques, in isle, & in aqua, &c.*

(f) Angel. *in l. metum, in princ.* per text. ibi, *D. quod met. causa*, Martin. Laudens. *in tract. de Castell. quæst. 26.* Petr. Bellin. *in tract. de re milit. part. 10. tit. ult. num. 110.* ibi, *quod non debet fugere ad sonum tubæ, vel tympani, sed debet expectare obsidionem, & viriliter se defendere, &c.* tradit etiam, & prosequitur Alvarez *de fortalitiis, fol. 14.*

(g) *Lex conductio 16. §. cum quidam*, ibi: *Si prædium coluisti: l. si merces 28. §. conductor*, ibi: *Et ante omnia coluisti: l. si merces 28. §. conductor*, ibi: *Et ante omnia colonus curare debet, ut opera rustica suo quoque tempore faciat, &c. l. 2. & 22. tit. 8. part. 2.* cum traditis á Jason. *in authent. qui rem, num. 8. C. de sacrosanct. Eccles.* Valasc. *de jure emphyt. 1. part. cap. 27. num. 42.* Nevizan. *cons. 99. num. 16.* Menoch. *cons. 77. in fin.* & late Carroc. *de locato, tit. de remiss. pensionis, q. 8. per totam.*

(h) Tertullian. *de fuga in persecut. cap. 11. Cæterum Christo confirmante figuras suas, malus pastor est, qui viso lupo fugit, & gregem diripiendæ derelinquit. Matth. 20. Luc. 8.*

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

taron de defenderse, y desampararon tan torpemente las mismas naves, y riquezas que
368 llevaban á cargo. Porque * Dios (aunque puede) no hace siempre milagros, ni embia las victorias del Cielo á los que las esperan durmiendo, ó las piden con ruegos, pechos, y lagrimas mugeriles, sino á los que de su parte se disponen, y ayudan con animo varonil para conseguirlas, y merecerlas, como de los Gentiles lo advirtieron Livio, Salustio, Terencio, y otros Autores (i).

369 Y lo hallamos * catolicamente practicado por S. Pablo en los Actos de los Apostoles (k), donde, aunque havia tenido revelacion divina, de que no havia de peligrar la gente, que en su compañia navegaba por el Adriatico, todavia, queriendo los Marineros desamparar la nave, y echarse á la barca, dixo al Capitan, y Soldados, que si aquellos la dexaban se perderian, y con eso los hicieron quedar, y ayudaron todos, y se salvaron.

370 Y siempre se ha * notado por cobardia, y demision de animo, huir de los enemigos antes de haverlos visto la cara, ni llegado á trabar con ellos batalla, como lo dixo S. Enodio (l). Cuyas palabras imitando Alexandro III. tiene por indecente dexar la milicia, sin haver intentado alcanzar victoria en lo adverso de la pelea (m). Y Vegecio dice, que quien huye en tal ocasion, monoscaba el valor, y esperanza en los suyos, y aumenta la osadia de los contrarios (n).

371 Principalmente en los Generales, y Capitanes, * cuyo oficio es, y debe ser alentar á sus Soldados con su esfuerzo, y exemplo, como yá lo dexamos probado (o). Y no desesperar, ni desconfiar en las angustias, y adversidades, porque si lo hacen, se disminuirá su fortaleza, como se dice en el libro de los Proverbios (p), la qual consiste (segun la sentencia de Seneca) (q) en menospreciar los peligros que nos ponen espanto, y en alzar el cuello, y desafiar, y quebrantar los trabajos, que le pretendieren oprimir por terribles.

Con que * (como solia decir Leonidas, Capitan de los Lacedemonios, y hablando del 372
Senado Romano Valerio Maximo) (r), venimos á hacer, que la fortuna que se comenzaba á mostrar cruel, y contraria, quede vencida, y avergonzada de havernos faltado, y se trueque, y vuelva como corrida á favorecernos.

Este * pensamiento dilata, y exorna copiosamente Ayala, y otros Autores modernos (s). Y no lo olvidó nuestra ley de Partida (t), pues dice: *Palabra verdadera es, que muchas veces vence el buen esfuerzo la mala andanza.*

Y asi * Cornelio Tacito (u), pone por se- 373
ñal para conocer los fuertes, y valerosos, el ver si saben esperar, y luchar contra la adversa fortuna; y por el contrario los timidos, y cobardes, si con el temor se apresuran á rendirse, y desesperarse.

Y Demostenes (x), afeando * mucho esta 374
flaqueza, dice, que es dañosa al que la tiene, y acerva, y grave para los que la siguen, y indigna de que la República la tolere. Porque qualquiera que desespera, se rinde, y postra á si mismo, y pierde, y abandona la salud, y buen suceso que por ventura pudiera conseguir, si se governára con valor, razon, y consejo, y viene á ser como milagro si acaso se salva.

(i) Liv. *lib.* 7. *Sperabat nihil agenti de cælo devolutteram victoriam.* Sallust. *in Catilin. Non enim votis, neque supplicis mulieribus auxilia Deorum parantur, sed vigilando, agendo prosperè omnia cedunt.* Terent. *in Adelph. act.* 4. *scen.* 5. *Quid credebat, dormienti hæc tibi confecturos Deos?*

(k) Act. Apost. *cap.* 27. *vers.* 22. *Ne timeas, Paule, Cæsari te oportet assistere, & ecce donavit tibi Deus omnes, qui navigant tecum, propter quod bono animo state,* & infrà: *Nautis vero quærentibus fugere de navi, cum nitterent scapham in mare sub obtentu quasi inciperent à prora ancoras extendere, dixit Paulus Centurioni, & militibus: Nisi hi in navi manserint, vos salvi fieri non potestis. Et sic factum est, ut omnes animæ evaderent ad terram.* Quem locum debeo sæpe laudare, & laudando sæpius Domin. D. Ferd. Pizarr. *in d. discurs. milit. & legal. numer.* 68.

(l) S. Enod. *lib.* 7. *epist. Resignat tiuarem fuga certaminis; nec spes est vilæ virtutis, quando ante congressionem declinatur adversarius.*

(m) Alexan. III. *in cap.* 1. *in fine de remiss. Quia indecens omnino probatur, priùs solvere militiæ cingulum, quàm crebr victori adversitati præliorum.*

(n) Veget. *lib.* 3. *de re milit. c.* 22. *Qui enim ante congressum recedit ex acie, & suis fiduciam minuit, & inimicis addit audaciam.*

(o) *Supra* §. *V. per totum.*

(p) Proverb. *cap.* 24. *Si desperaveris in die angustiæ, imminuetur fortitudo tua.* Plaut. *in Mostel. act.* 5. *scen.* 1. *vers.* 1. *Qui bono timidus erit, in rebus dubiis nunci non erit.*

(q) Senec. *epist.* 89. *Fortitudo contemtrix timendorum est terribilis, & sub jugum libertatem nostram mittentia, despicit, provocat, frangit.*

(r) Valer. Maxim. *lib.* 3. *cap.* 7. §. 10. *Nihil aliud est in adversitatibus animi contorquere robur, nisi efficere, ut fortuna sæviens, verecundia victa, eò quod te deseruerit, in auditorium tuum præ sui pudore convertatur.* Et de Leonida, quòd dicere soleret: *Talem esse pœne confidentiam, & fortitudinem Ducis, ut adversam fortunam superet; ejusque leges infringat.* Livius *lib.* 5. *de bello Macedon.* Strab. *lib.* 9. Sedech. *in suis Varones illustres, tit.* 10. *cap.* 2.

(s) Ajal. *de jure, & offic. belli, lib.* 2. *cap.* 2. *pag.* 200. *& seqq.* Vasconcel. *in Arte militari, lib.* 1. *in princip.* & D. R. Valenzuel. *in discurs. strat. & bell.* 2. *part. consider.* 10. *per tot.* Servius, Cerd. & Pontan. *in illud* Virg.

To me cede malis, sed contra audentior ito.

(t) *L.* 4. *in fine, tit.* 22. *part.* 2.

(u) Tacit. *lib.* 2. *histor.* & ex eo Ann. Robert. *lib.* 1. *cap.* 7. & 12. *Fortes & strenuos etiam contra fortunam militare spei: timi dos, & ignavos ad desperationem formidine properare.*

(x) Demosthen. *in orat. contra Aristogit. Desperatio cum ei ipsi maximo, & extitali sit malo qui ex affectus est tum acerba, & gravis omnibus & Reipubl. minimè tolerandis. Nam desperatus omnis se ipsum proficit, etiam quam contilio, & ratione tenere liceat salutem: & præter omnium expectationem fit, si forte servetur incolumis.*

375 Porque * á esto se responde, que esta sentencia de Demostenes, fue no menos reprobada, que otra semejante de Arquiloco, de que arriba hicimos memoria (d). Y Tertuliano la tiene de suerte por falsa (e), que antes saca la conclusion en contrario, diciendo, que *quien huyó, huirá: y si acaso volviere otra vez á pelear, será por ventura para huir tambien otra vez.*

Y la proposicion * de Contzen, se ha de 380
entender, quando es honesta la *fuga*, y con ella se evita, ó repara el daño que se recela. Pero quando todo un exercito, ó una armada, y los tesoros, y riquezas de ella se dexaban en conocido peligro, y era tan justa, y necesaria la defensa del General, Almirante, y sus Capitanes, y compañeros, pues no iban nombrados, ni conducidos para otro efecto: el mismo Contzen dice (f), y Carlo Escrivano, que es torpe, y afrentosa la huida, y que es mejor pelear con fortaleza, y heroica virtud, y morir si lo ordenáre la suerte.

Pruebase esto * con el exemplo de Judas 381
Macabeo (g), que con el pequeño numero de solos ochocientos Soldados, se determinó por esta razon á esperar, y recibir la batalla de infinitos contrarios, aunque todos le aconsejaban que lo escusase. En el qual lugar el docto, y pio Comentador Nicolao Serario (h) puso en cuestion, si fue licito ponerse en tan conocido riesgo, y peligro, y acometer con tan pocos á tantos? Y resuelve, que si; porque la ocasion pedia una determinacion tan heroica. Y porque no es nuevo, que pocos venzan, y desbaraten á muchos, especialmente quando llevan á Dios por su parte, de quien los Macabeos havian yá experimentado muy frecuentes auxilios.

Esta misma razon dán otros muchos Autores (i), en casos semejantes al nuestro, repren-

(y) Joan. Boter. *lib.* 1. *dift. memorab. tit. de Capitanto, pag.* 58.

(z) Ajal. *suprà, pag.* 201. *Si non omnia secunda cederent, fortunam esse industria sublevandam.*

(a) Aristotel. *lib.* 2. *Ethicor. cap.* 2. *Res timoris plenæ cognat suos, cui accidunt ad affiones turpes.*

(b) Adam Contzen *lib.* 10. *Polit. cap.* 28. *propos.* 2. *Poterit etiam prudens Imperator negare pugnandi copiam, etiam copias fortiores subiscere, ne impar bonti congrediatur. Minus enim Resp. nocet illa cautione, quàm præcipiti prælio. Nec prudenter periculum subitur, cum victoria parva spes est. Faciendum itaque quod faciebat Antigonus qui inani gloriæ utilitatem præponebat: cedens enim dicebat, se victoriam retrò positam quærere.*

(c) *Supra num.* 220. ubi illud Demosth. *Qui fugit denuò integravit prælium,* &c. vel ut refert Tertulian. statim citandus: *Qui fugiebat rursus præliabitur.*

(d) De qua *supra num.* 120.

(e) Tertul. *de fuga in persecut. cap.* 10. *Sed omissis quibusdam divinis exhortationibus, illum magis Græcum versiculum secularis sententiæ sibi adhibent: Qui fugiedat rursus prælibitur, ut & rursus foreitan fugiat. Et quando vincet, qui cum fugerit victus est.*

(f) Contzen *ubi suprà proposit.* 1. *Cum toti exercitui periculum imminet in bello justo, melius est heroica fortitudine præliari, quàm fugere, quia in fuga est magnum contilio, & ratione tenere licet salutem: & præter omnium expectationem fit, si forte servetur incolumis.* Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. part. dedecus,* &c. Garol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. part. dedecus, & c. cap.* 24. *pag.* 380. *Dixerint proinde singula: nec in periculo la se unquam ultrò proficiet. Vitabit ignes, & præcipitia, si potest. Non potest? Interitus calcabit; & cum in illum locum deductus fuerit, ut solis pedibus salus paranda sit, ante volum, Machabæi exemplo generosè signalit sanguine, quam fuga. Gloriosa plerumque militi mors, fuga nunquam fuit.*

(g) Machab. 1. cap. 9. vers. 6. & sequentib. *Et advertebant cum dicentes: non poterimus sed libenter animas nostras modò, & revertamur ad fratres nostros, & tunc pugnabimus adversus eos, nos autem pauci sumus. Et ait Judas: Absit istam rem facere, ut fugiamus ab eis, & si appropriavit tempus nostrum, moriamur in virtute propter fratres nostros, & non inferamus crimen gloriæ nostræ.*

(h) Nicol. Serar. *in commen. ad d. locum: Sed quæritur, an refte, tam paucus cum habuerit, tantum in discrimen se conjecerit? Respondeo rectè, cum heroica fortitudinis opus ediderit, ad quod rectè aggrediebatur quia divino auxilio à pauris magnus hostium copias sæpe fusas sciebat, sequè ipsa expertus fuerat,* &c.

(i) Liv. *decad.* 1. *lib.* 2. Valer. *lib.* 3. *cap.* 2. Virgil. 9. *Æneid.* Sedeño *de Viris illustr. tit.* 16. *cap.* 3. Veget. *lib.* 4. *cap.* 45. Alvar. *de fort alit. fol.* 14. Bobad. *in Polit. lib.* 4. *cap.* 2. *num.* 6. & 8. & *seqq.* Ajal. *de jure & offic. belli, lib.* 2. *cap.* 2. *num.* 13. & 18. Iste Ego *de Indiar. jure, lib.* 2. *cap.* 4. *ferè per totum,* & R. Valenz. *in discurs. strat. & belli, 2. part. consid.* 18. *num.* 76.

hendiendo, y culpando á los Generales, y
382 Capitanes que desconfian; y probando * que el vencimiento de las batallas no consiste en el numero, sino en el orden, industria, y esfuerzo del Capitan, á quien suelen seguir, y imitar los Soldados.

383 Y tambien * en la justificacion de la causa. Porque (como se dice en los Proverbios) (k) quien teme á los hombres, caerá presto, y quien confia, y espera en Dios, será salvo. El qual de ordinario ayuda á los que pelean con razon, y está como mirando la batalla, para dár la palma á la parte que defiende justicia.

384 Entre * otros exemplos que refieren, y dexo de trasladar por vulgares, es digno de notar, y muy á nuestro proposito el de Julio Cesar, de quien cuenta Apiano Alexandro (l), que viendose casi perdido en aquella dudosa batalla, que tuvo con el hijo de Pompeyo en España, por estár muy temerosos, y acobardados los suyos, y no bastar sus razones para exortarlos, tomó á uno el escudo, y cubierto con el, increpando su cobardia, se arrojó entre los enemigos, diciendo: *Aqui será en mi el fin de mi vida, y en vosotros de la milicia.* Con lo qual hizo que le siguiesen, desterrado el miedo con la verguenza, y alcanzó victoria, haviendo recibido en el escudo docientas saetas.

385 Y que este * sea, y deba ser el verdadero decir, y hacer de un Capitan General, y no como el nuestro lo hizo, mandar á sus Soldados que no se pusiesen en defensa, y arrojasen las armas. Dixolo con elegantes palabras Cornelio Tacito (m) retratando á Antonio Primo, en la batalla que tuvo contra Varo junto á Cremona: y refiriendo, que en el horror, y conflicto de ella, no perdió punto de las obligaciones de un Capitan valeroso, y constante, animando á los temerosos, deteniendo á los que se retiraban, metiendose en los aprietos, alentando las esperanzas, con el consejo, con las obras, con las palabras; haciendose con esto, y por esto insigne á los enemigos, y llevandose los ojos, y corazones de los suyos. Y mas quando le vieron attravesar con la lanza á un Alferez, porque se retiraba con la vandera, y que quitandola de sus manos, se metió con ella en lo mas apretado de la batalla.

De este * cuidado, que los Generales, y 386
Capitanes deben tener en animar, y disponer sus Soldados con hechos, y dichos, quando los sienten temerosos, y acobardados, y de los buenos efectos que de él se han conseguido, y experimentado, están llenos los libros á cada paso (n).

En tanto grado, * que hay quien diga (o) 387
que las esquadras, ó compañias de Infanteria, en latin se llamaron *Cohortes*, por las platicas, y cohortaciones, ó exhortaciones, que para este efecto solian hacerles sus Tribunos, y Capitanes: *Y como dixeron los Sabios antiguos, que usaron fecho de armas* (y lo refiere una ley de Partida) *á tal es la palabra, ó el esfuerzo del buen Cabdillo á su gente, quando han miedo, como el Fisico al enfermo, quando cuida morir* (p).

Y aunque se pudiera tener por temeridad, acometer con tan pocos á tantos, si estuviera en su mano el poder escusarlo. Diferente razon corre, viendose cercados, y acometidos. Porque entonces * la defensa (que es 388
natural) (q) debió avivar, y encender el corage: y la necesidad de escusar el peligro, que instaba, de perder sus vidas, armada, y haciendas, les havia de obligar á ponerse en otro, ó en otros, aunque fueran iguales, ó superiores. Pues * como dixo Marcio, refe- 389
rido por Tito Livio (r), las resoluciones, y consejos, que pudieran en otros tiempos con-

(k) Proverb. 27. *Qui hominis timet, cito corruet, qui verò sperat in Domino salvabitur*; D. Bernard. *ad Milites Templi, cap. 11. Si bona fuerit causa pugnandi, pugnæ exitus minus esse non poterit*; D. August. *epist. 194. Quando pugnatur Deus spectat, & partem quam suspicit juvat, ibi das palmam.* Refiere plura, & plures, *d. cap. 4. numer. 42. & lib. 3. cap. 2. ex num. 12.*

(l) Appian. Alexandr. *lib. 2. de bello civili*, relatus ab Ajal. *d. cap. 2. num. 19. Itaque Cæsar. accepisti illo prælio, quo cum junxere Pompejo in Hispania confligit, tuis pene pavore trepidè pugnantibus, cum res esset in anxilio discrimine, & nihil exhortationibus proficeret, arrepto cujusdam clypeo, increpitisque militibus, processit in hostem, ultens: Nunc & mihi finis vitæ erit, & vobis militiæ. Quo facto, pudori cedente metu, aciem restituit, ducentis telis in clypeo acceptis.*

(m) Tacit. *lib. 3. Histor. Nullum in illa trepidatione Antonius constantiæ Ducis, aut fortissimi militis officium omisit. Occurrere paventibus, retinere cedentes. Ubi plurimus labor, unde aliqua spes, consilio, manu, voce, increpitat hostes conspectus sui. Eo postremo ardoris provectus est, ut vexillarium fugientem hasta transverberarit, mox raptum vexillum in hostem vertit. Quo pudore, haud plures quàm centum equites restitere.*

(n) D. Hieron. *ad Demetriad. Pavatas ad prælium acies, strictosque mucrones, vox Imperatoris accendat.* Virg. *lib. 1. Æneid.* Lucan. *lib. 7. de bello civili.* Sallust. *in fragm. ad fin.* Vegec. *lib. 1. cap. 12.* late Bobadill. *in Politica, lib. 4. cap. 2. num. 51.* Adam Contzen *lib. 10. Politic. cap. 41.* Carol. Scribon. *in Polit. Christ. 2. part. cap. 25. pag. 410. vers. Quò verò brevius*, & Robert. Valtur. *lib. 1. de re milit. cap. 1.*

(o) Calepin. *verbo Cohors Militum manus à cohortando dicta est, quòd Tribunus eam, ut instaurat, hortari soleat: seu quod ipsa se mutuò frequenter ad pugnam hortentur?* quamvis M. Varro, quem sequitur Contzen *d. lib. 10. cap. 11. §. 4.* à cohorte rustica, sive villatica dictam putent, & D. Isidor. & Just. Lips. alias etymologias adducant, quos refert Joan. Funger. *in his etymol. verb. Cohors.*

(p) *L. 22. in med. tit. 23. part. 2.*

(q) *L. ut vim, D. de justit. & jure*, cum similib. *cap. ultra el 1. de restit. spoliat.* ubi Abbas *num. 5. cap. interfectis de homicid. lib. 6. Clement. si furiosus, tod. l. 2. tit. 1. part. 1. l. 2. tit. 8. part. 7.* cum aliis quæ late congessi *in meo discurso de præcedentia, num. 25. & seqq.*

(r) Liv. *lib. 25. Scio audax videri consilium; sed in rebus asperis fortissima quæque consilia tutissima sunt.*

denarse por temerarios, vienen á ser los mas seguros, y saludables, quando los pide el aprieto de la ocasion.

Y muchas veces, por no considerar esto, * 390
el temor de la guerra nos suele hacer, y causar mucho mayores daños que la misma guerra, como lo enseñó Seneca (s), cuya sentencia refiere por proverbial Bobadilla, y Paris de Puteo.

Y no la olvidaron Lucano, y Salustio (t), diciendo, * que los que mas temen, son los 391
que mas peligran, y que el mejor muro, en trances semejantes al nuestro, es el esfuerzo, y atrevimiento.

Y la * huida no remedia los males, que 392
recelamos, sino antes los acerca, y aumenta, si creemos á Seneca (u). Porque como dice Quinto Curcio (x), y se experimentó en nuestro caso, el mismo miedo que obliga á la fuga, detiene á los que se ponen en ella. Y venimos, como San Bernardo advierte (y), á tener, y sentir animoso, y denodado por las espaldas, alque pudieramos tener dudoso, y por ventura vencido, si le resistieramos cara á cara.

Y asi * Adam Contzen (z) pone otra pro- 393
posicion por constante en esta materia, conviene á saber, que por ningun caso los Generales han de dár orden de que su exercito se ponga en huida sin concierto, y desbaratado. Porque en la batalla pudieran morir algunos, y en semejantes huidas, ó retiradas de ordinario perecen todos, como se vió en la de Campson, y Selymo, donde de ambas partes murieron muchos, pero muchos mas en la huida.

Fuera de que * pudiera, y debiera asimis- 384
mo entender, y advertir el General, que en ocasiones como esta, no siempre suele ser, ni salir cierto todo lo que se presume, y recela, segun otra grave doctrina de Seneca (a). Ni tener tanta fuerza, y valor el enemigo, como tenemos; y que muchas veces es mas la opinion, que la verdad; y desmayamos antes de tiempo, espantandonos como las aves con solo el estrepito de la honda, sin reparar, quantas cosas de las que tenemos por ciertas, se frustran, y desvanecen, y quantas suceden fuera de lo que esperamos, y presumimos.

Y en medio * de nuestros recelos, y mie- 394
dos debemos considerar, que el enemigo no los tiene menores, y que mientras no conoce nuestra flaqueza, le está igualmente turbando, y deteniendo la suya (b), y este pavor reciproco, hace como una fiel compañia de la qual solo sale con perdida, el que primero comienza á descubrir su desmayo.

Esto enseñó * gravemente Plutarco (c), 395
refiriendo el Apotegma de Agis, Capitan de los Lacedemonios, que haviendo vencido á los Argivos en una sangrienta batalla, conoció que los mismos, recogidas, y aumentadas sus fuer-

(s) Senec. *in tragœd. Pejor est bello, timor ipse belli*, Bobadill. *d. lib. 4. cap. 2. num. 51. litera N*, Paris de Puteo *de re milit. in princip. num. 4.*

(t) Lucan. *lib. 7.*

Multos in summa pericula misit
Venturi timor ipse mali, fortissimus ille est.
Qui promptus metuenda pati.

Sallust. *in Catil. Semper in prælio iis est maximum periculum qui maximè timent, & audacia pro muro habetur.* Idem habet Jacob. Cats. *embl. & num. 26.*

Auget hemo propriis animo plerumque dolorem,
Inque suam mens est ingeniosa necem.
Eja age terribiles rebus miser adspice larvas,
Ludicrus error erit, qui modo terror erat.

(u) Senec. *in epist. Quemadmodum pernicitior est hostis fugientium, sic omne fugientem incommodum magis instat timenti, eo adverso. Quid autem demontius, quàm angi futuris, nec se tormento reservare, sed accersere sibi miseriam?*

(x) Quint. Curt. *lib. 3. Idem metus, qui cogit fugere, fugientes moratur.*

(y) D. Bernard. relatus à Puteo *supr. An quia fugiti ex acie, potas manus hostium evadisse? Inquiritur adversarius fugientem, quem rustineat repugnantem.*

(z) Adam Contzen *d. lib. 10. Polit. cap. 48. propositt. 3. Numquam convenit statuere Principem, ut divinitis ordinibus effusa fuga, exercitus se propipitet. Nam in pugna pauci, in fuga plerumque omnes pereunt. Nobilis fuit inter Campsonem, & Solymum pugna: utrinque cecidere, se fuga plures quàm prælium absumit.* Tradit alia D.R. Valenz. *d. 2. part. consilerat. 10. n. 5. & seqq.* ubi quòd etiam fere, si qui fortiter invadat, terreantur, & in fugam conjiciantur, timidi vere, & fugaces ab eis devorantur.

(a) Senec. *dist. epist. Plura sunt, quæ nos terrent, quàm premunt, & sæpè timuimus amplius, doluimus, quàm erat. Circò accedimus opinioni, & sic veritatem terga; quemadmodum aliquos pulvis mittus fuga pecorum exuit castris, aut quos aliqua fabula sine auctore conterruit. Necio quomodo vana pertrahant, vera enim modum unum habent. Verissimile est aliqui à futurum mali, non tali in verum est. Quàm multa inexpectata venerunt, quàm multa expectata numquam comparuerunt. Quemadmodum aves inanis fundæ sonus territat, ita nos non ad illum tantùm excitamur, & nostra territat, ita nos non ad illum tantùm excitamur, & nostra territat, ita nos non ad illum tantùm excitamur, sed ad strepitum. Inter suspecta male vivitur, Infirmus animus antequàm malis impetuatur quæritur. Præmunt illa, & ante tempus cadit, &c.*

(b) *Mutuus metus fuit excitatrix fidelium, quid alteri non præstet virtus.* Plutarch. *abi infrà.* Thucydid. *lib. 6. Magis metuunt homines illos hostes, qui primos audent invadere, aut certè qui ostendunt, si lacessiti fuerint invadere, aut certè qui ostendunt, si lacessiti fuerint invadere, aut certè qui ostendunt, si lacessiti fuerint

fuerzas, intentaban acometerle con mayores alientos, y que muchos de los suyos estaban temerosos, y turbados de esta invasion. A los quales esforzò con decirles: *Estad de buen animo, compañeros, que si nosotros, que acabamos de vencer á estos, los aguardamos con miedo, facilmente podreis entender el que nos tendrán ellos, que fueron vencidos.* Y con esta prudente advertencia, les volviò el corazon á las carnes, y pelearon, y vencieron animosos, y constantes la segunda batalla.

397 Y porque no parezca, * que estas doctrinas son generales, y fuera del caso: y para que conste, que sin duda huviera sido de mucho efecto qualquier resistencia, advierto, que consta del proceso todo lo que se ha referido, y que hay testigos que dicen (d): *Que los enemigos era gente tan vil, y de poco animo, que aun con estár la Capitana sin defensa, por haverse huido los que estaban en ella, no se atrevian á entrarla, ni tenian animo para ello, hasta tanto que su General vino, y los hizo entrar con amenazas; y entraron: donde se vió la cosa mas lastimosa, que se puede imaginar; porque el ver que una armada de tanta pujanza, y valor, y tesoro tan grande, y de Españoles, se rindiese á unos hombrecillos hechos andrajos, sin personas, ni lustres, y que se apoderasen de gente de tanto honor, todo por falta de govierno, y mal acuerdo del dicho General, se cala la cara de verguenza. Y que repararon en que estando el enemigo dando fondo, no osaba entrar, ni llegar cerca de la dicha flota, hasta tanto que un Olandesillo, que traia consigo el Maestre de plata Baltasar de Amezquita por trompeta de la dicha Capitana, tocó un clarin, en que le daba aviso, y llamaba, por ser de su Nacion. Y que el Capitan Hernando Guerra considerando esto, decia*: Voto á Christo, que nos havian de quemar vivos á todos, porque no se havia peleado, y mostró pesar de ello.

398 Por manera, * que podemos decir con Tito Livio (e), que obró mas en este caso el temor vano, que el valor verdadero de los contrarios, y que venció mas á los nuestros el miedo, que el enemigo, y les turbó mas el espanto que concibieron, que el peligro que experimentaron, pues se rindieron sin muerte, y aun sin herida. Cosa, que si bien suele ser ordinaria, segun dicen Ciceron, Tucydides, Pontano, y Polybio (f), que llama *Panico* á este modo de miedo, ó terror, tambien se reprehende, y castiga ordinariamente. No admitiendo nuestras leyes la escusa de estos temores, y notando de pusilanimes á los que con ellos se alteran, y turban (g).

Como ni tampoco se * debe admitir la 399
que se ha ponderado mucho en defensa del General. Diciendo, que su intento fue ponerse en defensa en llegando á Matanzas, y por un costado de los navios echar en tierra la plata, y los pasageros, y por otra hacer resistencia al enemigo con sus Soldados. Pero que esto no lo pudo conseguir, porque todos se le huyeron en las chalupas, y echandose á nado.

Porque demás de que consta lo contrario por el proceso (h); y que caso que llevase ese intento, despues le revocó, y les dió orden que no peleasen, sino que se fuesen á tierra, y se escapase, y salvase cada uno como pudiese.

Aun * quando huviera intentado, y or- 400
denado lo que pretende, no le pudiera ser de provecho, haviendo yá cometido el yerro que cometió en dexarlos acercar tanto á tierra. Pues siendo como eran los mas de ellos pasageros, y Soldados visoños, tuvo obligacion de saber, que la guarida cercana (como dice Cornelio Tacito) (i) quita tanto del esfuerzo, y animo en resistirse, quanto dá de esperanzas para salvarse.

Y asi * es vulgar precepto de militar disci- 401
plina (k) no ponerlos en parte donde puedan tenerlas, sino antes donde se hallen necesitados de pelear, aunque lo reusen; y que echen de ver, que no pueden escapar las vidas, si no es vendiendolas caras, y procurando quitarlas á sus contrarios.

Y

didit animum suis. Et quòd viliores magis superbiant aliorum timiditate, & ex metu alieno crescat audacia, vide quæ ex Livio & aliis tradit Georg. Pagliar. *observat. 69. ad lib. 1. Taciti, & observat. 78.* & D. R. Valenzuel. *in discurs. polit. 2. part. considerat. 8. numer. 6. & 7.*

(d) Memor. *fol. 188. 203. & 206. cum multis aliis.*

(e) Liv. *decad. 1. lib. 8. Aliquando vanus terror plus præ veris viribus profuit.*

(f) Cicer. *pro Cecin. Exercitus maximè sæpè fusi ac fugati sunt, terrore ipso, impetuque hostium, sine cunctatione non modò morte, verùm etiam vulnere.* Thucyd. *lib. 1. Terror objectus magis, quam præsens periculum hominis perturbat.* Pontan. *lib. 1. de fort. Terror magnas aliquando copias, multo præsente hoste, fudit, fugavitque.* Polyb. *lib. 1. Panicus terror, id est, qui nulla justa de causa exercitus sive pedestri, sive nautico incidit, optimas res præclarè gerendæ occasiones corrumpit, itaque ne inci-*

dat, nevè quidpiam temerè in exercitu credatur, est ab Imperatore diligenter providendum. Quibus adde alia, quæ de eodem terrore Panico tradit Diodor. Sicul. *lib. 1.* Erasm. *in adagio, Panicus casus,* Alciat. *emblem. 122. In subitum terrorem*, ubi Broccns. & Minoes, & alii plures, quos Ego refero *de Indiar. jure, lib. 2. cap. 4. num. 72. & 73.*

(g) *L. vani timoris 184.* ubi Fab. & Rævard. *D. de regul. jur. l. 4. D. ii cui plus quam per leg. Falcid. l. ultim. 22. vers. Ex omnibus, C. de jure deliberan.* ibi: *Nisi humanibus formidolosis, qui & ea timent, quæ nulla digna sunt suspicione*, ubi Bald. *num. 4.*

(h) Memor. *fol. 184 con los siguientes.*

(i) Tacit. *lib. 3. Histor.* & ex eo Lips. *lib. 5. civil. doctr. cap. 6. propinqua munimenta, quanrò pleni spei ad effugium, minorem ad resistendum animum dare solent.*

(k) Latè & eleganter Ajal. *de jure, & offic. belli, lib. 2. cap. 11. num. 1. 2. & 3.*

402 Y esto * es lo que dice Quinto Curcio, y otros Autores (l), que la necesidad expele la cobardía, y que la esperanza de la salud y victoria procede, y resulta de pelear como desesperados, los que se vén cercados, y apretados del enemigo. Porque mas ordinariamente (como dice Seneca (m)) nos alentramos, y corregimos por la fortaleza, y virtud. Y esta misma en el ultimo aprieto se suele volver en rabia, segun el Jovio (n), y hace muy fuertes á los cobardes, y temerosos.

403 Muchos, * y graves exemplos juntan para este proposito Ayala, y otros Autores (o). Pero olvidaron el de Quinto Metelo, el qual puso cinco compañias de infantería en un lugar estrecho por castigarlas, y con penas, y guardas prohibió, y previno la fuga de los soldados, y hecho esto, les compelió á esperar allí al enemigo; y aunque era superior mucho en numero, le vencieron; porque (como dice Valerio (p), contando este caso) no hay tal baculo, arrimo, ó esfuerzo para la imbecilidad de los hombres, como el de la necesidad.

404 Justino, * despues de haver contado la memorable victoria que los Locrenses alcanzaron de los Crotonienses, concluye (q), que no huvo en ella otra causa, mas de haver peleado como desesperados.

405 A lo qual * podemos añadir, que como aun mas en nuestros terminos enseña Vegecio (r), los Generales de las Armadas deben procurar siempre tenerlas en mar alta, y libre, y echar, y arrinconar la de sus contrarios acia la costa, por ser cierto que con eso pierden el impetu, y esfuerzo de la pelea. Y que son muchos los embarazos que de otra suerte suelen suceder en estas navales, como lo dice Adam Contzen (s), y lo esperimentamos en nuestro caso.

§. XV.

Porque de qualquier suerte no pudieron desamparar la Flota, y naves de su cargo; y debieron morir en ellas, y por ellas.

AUnque parece que las culpas que resultan de estos cargos, y ponderaciones que cerca de ellos havemos hecho no tienen evasion, ni respuesta, todavía se apretarán mas con lo que pretendo probar en este §. Y es, * que aun quando dieramos por proba- 406
das, y admitieramos por bastantes quantas escusas se han alegado, y pudieren alegar por el General, y Almirante, y otros culpados, ninguna les puede ser de provecho, en llegando á constar, como consta por la evidencia del hecho, y por sus proprias declaraciones, que desampararon las Naves que llevaban á cargo, y que no murieron en ellas, y en su defensa.

De esta * culpa se trata particularmente 407
en el cargo catorce del General, y octavo, y nono Almirante (t), donde se ponen los capitulos de sus instrucciones, y la forma del juramento, y omenage que hicieron de cumplirlo asi, y las penas de lo contrario. Y es en si tan grave, y notoria, que aun los mismos enemigos la notaron, y reprehendieron; y dicen muchos testigos (u), *que decian: Estos son Galeones del Rey de España? Y que preguntando por el General, y Almirante, y sabiendo que se havian ido, les pusieron muchos nombres de afrenta, y dixeron*: que merecian ser ahorcados, y que ellos darian el dinero para los cordeles.

Y como quiera que mirado el * derecho 408
comun, se pueda poner en disputa, si deben ser oidos los Generales, y Almirantes que desamparan sus Flotas, y Armadas, ó los Alcaydes, y Castellanos que dexan, ó pier-

den

(l) Curt. *lib. 5. Iguaviam quoque necessitas acuit, & sæpè desperatio spei causa est.* Virgil. 2. *Æneid.*

Una salus victis nullam sperare salutem.

Veget. *lib. 3. cap. 25.* & exeo Lips. *ubi supr. Clausi ex desperatione crescit audacia, & cum spei nihil est, sumit arma formido; & licèt sint exigui numero, & informi viribus, hoc ipso tamen sunt hostibus pares quia desperantes eligunt, aliud nihil licere non putat.*

(m) Senec. *lib. 1. natural. quæst. Nullius perniciosior hostis, quam quem audacem angustiæ faciunt; longèque violentius semper ex necessitate, quam ex virtute curretur.*

(n) Paul. Jov. *lib. 2. Histor. Iniquo atque infelici loco hostem adorirì, nihil aliud est, quam ferat exagitare, atque ipsas ultimo salutis discrimine efferatas irritare. Ultima siquidem necessitas in rabiem vertitur, atque eos plerumque, qui penitus de vita desperent, ex timidis longè fortissimos facit.*

(o) Ajal. *d. cap. 11. per tot.* Alvar. *de fortalit. fol. 34.* D. Ferdinan. Pizar. *d. discurs. num. 84.* Adam Contzen *lib. 9. Polit. cap. 15. §. 5. pag. 711.* Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. par. cap. 24. pag. 415. & seq.* Dixi Ego *in meo tract. de Indiar. jure, lib. 2. cap. 5. num. 30. & 31.* ubi exemplum Cortesii & aliorum adduco, qui naves perforarunt, ad quas refugium erat, ne minus constanter pugnaret exercitus.

(p) Valer. *lib. 2. cap. 7. Quia humana imbecillitatis efficacissimum duramentum est necessitas.*

(q) Justin. *lib. 20. Neque alia causa victoriæ fuit, quam quòd desperaverunt.*

(r) Veget. *lib. 4. cap. 46. Præterea nulle sit, ut abripiatur ad litus, quia pugnandi impetum perdunt, qui detrudantur in terras.*

(s) Contzen. *lib. 10. Politic. 31. §. 4. pag. 914. Nihil periculosius est pugna maritima; nam ipsum mare inimicum est naves facilè perforantur, & incendantur. In naves inimicas insiliendum est ibique pugnandum. Naves ipsæ interdum inter se implicantur, sequè impellunt, & victis victrices tradit*, &c.

(t) Memorial *fol. 184. & seq. & 298. & seq.*

(u) Memorial *fol. 207. & seq.*

den sus Castillos, y Fortalezas, alegando alguna aparente disculpa, por las razones, y autoridades que ponderamos en el §. VIII. Atendiendo el derecho, y fuero antiguo de España, tengo por cosa evidente, que ninguna hay que les pueda escusar, en sabiendo que quedan vivos, si yá no probasen que los enemigos les prendieron dentro de sus Castillos, o Naves, á mas no poder, haviendose defendido, y resistido primero como debian, ó dexandose despedazar las carnes con garfios, como lo hizo el Alcayde de Xerez, y en otro lugar (x) lo diximos.

409 Para * comprobacion de esto tenemos yá ponderadas (y) muchas leyes de nuestras partidas, y fueros de España, y varios, y heroicos exemplos del valor, y observancia con que algunos lo han practicado.

410 Y no sé * que reciban respuesta las que expresamente ponen (z) pena de TRAIDOR *al que por hambre, heridas, ó muerte, ó otro trabajo que le sobreviniese desamparase el Castillo, ó le perdiese, no murlendo en defendimiento dél.* Ni la del Fuero, que dice (a): *Ningun Cavallero, ni otro ninguno no sea osado de dexamar de huerte de Rey, ni de su haz, é quien lo ficiere, esté á merced del Rey, que faga dél lo que quisiere.*

411 Ni otras * que disponen (b), que el Alcayde que sale del Castillo que tiene á su cargo, en tiempo que havia peligro de enemigos, aunque fuese con intento de defender la Ciudad cercada de ellos, ó para hacer espolonada, ó prevenir otras cosas, cae en la misma pena de traicion: *E non podria ser quito de ella, si entonce el Castillo se perdiese, maguer fuese muerto, ó preso. Porque pues él es dado para guardarlo, non debe partirse dél sin mandado del Rey, ó del otro Señor de quien lo toviere.*

412 En otra * se dice (c), que es tan precisa esta obligacion de defender, ó morir, que aun en caso que el Alcayde haya salido fuera del Castillo licitamente, como si fuese en tiempo que no havia recelo de enemigos, y dexado Teniente de confianza, como es obligado; si llegáre á tener noticia que los enemigos se le han venido á cercar, y tomar, *debe posponer, é dexar todas las otras cosas, por acorrer á su lealtad, é venir con omes, é con armas, é conducho, é con todas las otras cosas, que entendiere que le serán hi menester. E si toviere tanta compaña, con que á salvo del Castillo se atreva á lidiar con los que le tovieren cercado, debelo facer: é si non debe punar en todas las maneras que pudiese de entrar en él de noche, ó de dia, por guardar la lealtad, é dar el Castillo á su Señor. E si corriendolo en qualquier destas guisas, fuese muerto, ó preso, maguer el Castillo se perdiese, non caeria en pena de traicion, pues que él ficiera su derecho, en acorriendole, é dexando bi Alcayde, é todas las otras cosas que son dichas. Pero si non lo acorriese desta manera, si el Castillo se perdiese por mengua dél, no faciendo esto que diximos, caeria por ende en pena de traicion, como quien pierde Castillo de su Señor por su culpa.*

413 Estas leyes, * y otras pondera un Autor (d), concluyendo en fuerza de sus palabras, que ponen por condicion expresa defender los Castillos, ó morir dentro de ellos, aun quando salieron con justa causa. Y que esta se ha de cumplir en especifia forma, como las palabras lo suenan, y induce precepto, aun quando no se descubre utilidad, ni efecto alguno de su observancia (e), sin que se les pueda admitir mas razon, que la sinrazon del morir, caso que asi la podamos llamar: porque por dura, y rigurosa que sea debe guardarse (f).

414 Y no tiene * de que formar agravio el Alcayde, pues aceptó el cargo con esta obligacion; y supo, y debió saber, que en cosas tan grandes siempre se ofrecen, y padecen grandes peligros (g). Y asi se le podrá decir lo que los Emperadores Severo, y Antonino á Asclepiades: *Tu mismo te sujetaste á*

(x) *Supra num.* 128. cum Gregor. *in l. proœmio, verb. En todas guisas, tit.* 18. *part.* 2. Boer. *in tract. de Custod. Clavium*, & Alvar. *sup. l. par. fol.* 18. & 37.

(y) *Supr.* §. 4. *ex num.* 65. *cum multis sequent.*

(z) *L.* 6. & 12. *tit.* 18. *part.* 2. *l.* 1. *tit.* 7. *lib.* 8. *Ordinam. quæ est l.* 1. *tit.* 18. *lib.* 8. *Recopil.* ubi bene notat Gregor. Lopez, *quòd non mitigatur hæc pœna ob timorem mortis.*

(a) *L. ultim. tit.* 19. *De los que no van á la hueste, é se tornan de ella, lib.* 4. *Fori legum.*

(b) *L.* 7. & 13. *d. tit.* 18. *part.* 2.

(c) *L.* 16. *tit.* 18. *part.* 2.

(d) Alvar. *in tract. de fortalit. ad d. ll. part. fol.* 20. 21. 28. & 29. & *passim*, 1. 2. & 3. *parte per totam.*

(e) *L. qui hæredi* 44. *Mavius* & *l.* 55. *D. de condit. & demonstrat. cap. ad nostram* 11. *de jurejur. l.* 5. *tit.* 4. *part.* 5. latè Cost. *lib.* 1. *relect. cap.* 8. & *in. l. Gallus*, & §. *quid si tantum*, 5. *part. n.* 9. & Leand. Galganet. *de condit. & demonst. part.* 1. *cap.* 8. *num.* 8. & *part.* 2. *c.* 1. *q.* 11. *num.* 2. & 3. 13. *per tot.* ubi *quòd inducit præceptum & est adimplenda formaliter, ut verba sonant, etiam si nullius esset utilitatis, vel effectus.*

(f) *L. præpexit* 12. *D. qui & à quib.* ibi: *Quod quidem perquàm durum est, sed ita lex scripta est*, cum traditis à Quesad. *divers. quæst. c.* 16. Conan. *lib.* 1. *comment. cap.* 11. *num.* 7. & 8. Corras. *memorab. scri. cent.* 2. *cap.* 20. Menoc. *de arbitr. cas.* 82. *num* 15. Morl. *in emp. jur. tit. q.* 11. facit magis in terminis, quod tradit Oldrad. *cons.* 93. ubi inquit, *quòd quia ex præditione castrorum magna pericula imminebant: ideò antiqui volentes obviare periculis, quidquid rigoroitatis potuerunt cogitare, statuerunt circa restituentem, & custodiam castrorum.*

(g) Alvar. *ubi supr. & fol.* 41. ubi, *quòd idem est scire, vel scire debere, l. qui fundum*, §. *servus*, *D. pro empt. l. quod te mihi*, *D. si cert. pet. glos.* 7. *col.* 2. *in med. in l.* 2. *tit.* 9. *part.* 7.

la pena, como nos refiere Macro Jurisconsulto (h). Y con Ulpiano (i), que pues estuvo al principio en su voluntad, y alvedrio no recibir esta guarda, no han de tener por grave la pena en que consintieron.

415 Oldrado * es de esta misma opinion, en el consejo que otras veces havemos citado. Y parece que havia visto las leyes de nuestras Partidas, porque aunque miradas las de derecho comun, admite alguna escusa al que pierde el Castillo sin culpa leve, ó levisima; despues añade, que segun el derecho de los nobles, y leales (que sin duda es este nuestro de España) no se puede alegar, sino muriendo en la demanda. Porque pues el Rey les puso en él para que le defendiesen de qualquier violencia, invasion, ó peligro, tacitamente se obligaron á recibirle, y lastarle, exponiendo á él sus personas, y vidas (k). Y esta convencion tacita se debe tener por expresa, como sucede en el Mesonero, ó Maestre de la Nao, que por el mismo caso que recibe lo que se le entrega para guardarlo, es visto obligarse á la pérdida, y daño que aconteciere por qualquier via.

416 El mismo * Oldrado en otro consejo (l) trata de un Maestre de la Orden de Alcantara, que havia recibido del Rey de España ciertos Castillos que fueron de los Templarios, haciendole omenage por ellos. Y aunque unos Jueces executores Delegados del Papa procedieron contra el por censuras para que los restituyese á la Iglesia, no lo quiso hacer, sino entregarlos al Rey, de cuya mano los recibió, por cumplir con el Fuero de España. Y como le descomulgasen, y agravasen las censuras por esta causa, resuelve, que no fueron justas, ni le ligaron en quanto á Dios (m), porque le escusó la dificultad, ó imposibilidad de lo que se le mandaba, respeto de la precisa, y puntual observancia que en estos casos guarda, y tiene introducida nuestra Nacion. Y que caso que fuesen válidas, debia ser absuelto de ellas por la misma razon, con caucion de estar á derecho. El qual consejo refieren, y siguen Boerio, Bellino, y otros Autores (n), y aun le suman absolutamente, diciendo, que debe el Castellano sufrir, y pasar la excomunion, antes que entregar el Castillo á otro que al Rey, ó Señor, de cuya mano le recibieron. Y si esto se tiene por verdadero, aprieta mucho para el intento que vamos fundando, pues * la 417
excomunion induce muerte espiritual, porque aparta el alma de la gracia de Dios, que es vida suya, y asi es mas digna de temer que la corporal, como lo nota Abad, y otros muchos Doctores (o), que por esta causa la llaman *pena capital*, y *de mero imperio*, y cuentan á los descomulgados entre los muertos,

Y volviendo * á nuestro proposito, lo mis- 418
mo sienten en quanto á la obligacion de resistir, ó morir, Claudio Cotereo, Pedro Bellino, y otros que refiere, y sigue Bobadilla (p), aconsejando al Castellano de una Fortaleza, ó Governador de una Ciudad cercada, que no la entreguen facilmente á los enemigos, aunque los Soldados, ó Ciudadanos se lo persuadan, sino que persistan en su defensa, mostrando valor, y aventurando la vida, pues en tales ocasiones es bien empleada. Porque de otra suerte ponen su honra en peligro.

(h) *L. Imperatores* 34. *D. de jure fisci*, ibi: *Ipse te huic pœnæ subdidisti*, tradit alia Matienzo *in l.* 8. *tit.* 7. *lib.* 4. *Recop. glos.* 5. *num.* 13.

(i) *L. & ita*, alias incipit: *Idem ait, vers. At hoc*, juncta *l. Nauta* 5. §. *fin. D. naut. caup.* ibi: *Non enim dubitari oportet, quin is qui salvum fore recipit, non solùm à furto, sed etiam à damno recedere videatur*: ubi Gothofred. rectè addit, & *periculo ex l. qui mercedem* 40. *D. locati*, ibi: *Qui mercedem accipit pro custodia* 40. *D. locati*, ibi: *Qui mercedem accipit pro custodia alicujus rei, is hujus periculum custodiæ præstat.* Vide in terminis Roman. *cons.* 395. *Ut res clarior reddatur.*

(k) Oldrad. *cons.* 92. *Res habebat castrum, in fine*, ibi: *Si culpa non præcessit, videtur per jura superiùs allegata, quòd non teneatur. Tamen de jure nobilium tenetur. Et videtur probari posse de jure: nam cum res custodiam ibi committerit obtentu violentiæ, æthec & de violentia teneri, argum. l.* 1. *C. de commod. & quòd ibi notat Jacob de Aren. & quod tacitè agitur pro expresso habendum est, l. cùm quid, D. si cert. petatur. Nam & caupo recipiendo res, etiam de damno videtur se obligare, l. nauta*, §. *final. D. naut. caupon.*

(l) Oldrad. *cons.* 93. incip. *Magister Ordinis de Alcantara*, per totum.

(m) *Cap. à nobis* 2. *de sentent. excommun. cap.* 1. *de re judic. lib.* 6. ubi DD. & latè Franc. Innocen. Gofred. & alii *in cap. cùm dilectus, de iis quæ vi.* Abbas *in cap. cùm contingat, num.* 3. *de offic. delegat.* Roman. *cons.* 359. & Alexand. *in remis. ad Bartol. sup l. quod te mihi in fine, D. si cert. petatur.*

Obras Postumas.

(n) Boer. *de Custod. Clavium, num.* 24. ibi: *Quinimò secundùm Oldrad. cons.* 93. *potiùs debet Capitaneus, qui recepit castrum custodiendum à Rege, pati excommunicationem à Papa, vel à Delegatis Papæ, quàm non restituere eidem Regi, à quo recepit, nec est excommunicatus.* Bellin. *in tract. de bello, part.* 10. *tit. ult. num.* 104. Alvar. *d. tract. de fortal. fol.* 28. & vide Gregor. Lop. *in l.* 6. *verb. En uno, tit.* 1. *part.* 5. ubi notabiliter tenet ex eodem consilio Oldradi, *quòd licèt de jure communi depositum non sit restituendum furi deponenti, si appareat verus dominus, & dicat & probet rem depositam esse suam l. bona fides, D. depositi. Tamen ubi est consuetudo in contrarium, veluti in Hispania in castellis datis sub homagio, reddi debent omnino deponenti, licèt venlat verus dominus, petens sibi dari castrum.*

(o) *Per excommunicationem separatur anima à gratia Dei. Deus enim est animarum vita, & idèò ista prior mors dicitur, quàm temporalis, quæ est animæ separatio à corpore*, Abb. *num.* 21. post glos. ibi, *verb. Mortuus in cap. per venerabilem, qui fil. sint legit.* ubi, *quòd excommunicatus pro mortuo habetur*, idem Abb. *in cap. cùm contingat, de foro comp. num.* 17. ubi, *quòd excommunicatio est mera, & mixti imperii*, Innocent. *in cap. gravi de sentent. excommun.* ubi, *quòd dicitur pœna capitalis*, Bald. *in l.* 1. *num.* 17. *C. de hæredit. instit.* Abb. *in cap. vacro, num.* 7. *de sentent. excommun. glos.* 4. *in proœm. tit.* 1. *part.* 1.

(p) Claud. Cotereus *de jur. & offic. milit. lib.* 2. *cap.* 5. & *lib.* 3. *cap.* 8. Bellin. *de re milit. part.* 8. *tit.*

gro: y traen para esto los exemplos de Capitanes ilustres, que aunque pudieron salvarse poniendose en huida, tuvieron por mejor preferir el honor á la vida, que es lo que en casos semejantes aconsejan Claudiano, y Tertuliano (q), diciendo ser mas glorioso, y seguro perderla, que conservarla con nota de alguna vergonzosa mancilla.

419 Bartolomé Humada * reconoce la propria obligacion (r), y que se ha de cumplir aunque parezca rigurosa, por la grande importancia que se considera en la defensa de los Castillos, y Armadas, como lo enseña en sus estratagemas Julio Frontino. Y que solo puede escusar al Castellano de esta necesidad de defender, ó morir, el haver emplazado al Rey, ó Señor el Castillo, en la forma que lo disponen las leyes de la misma Partida, de que yá havemos hecho mencion (s), y para esto cita á Bernardino de Escalante en su dialogo del Arte Militar, fol. 26.

420 Y pudo citar * el exemplo que en las historias de Portugal se conserva con insigne memoria (t) de Martin Vazquez de Acuña, que llamaron *el viejo*, el qual tenia en omenage el Castillo de Cerolico del Vasto, por la Reyna Doña Beatriz, muger del Rey Don Alonso III. que se le havia dado en arras. Y deseando descargarse de este cuidado, pidió á la Reyna le señalase persona á quien le pudiese entregar; y ella le señaló al Rey Don Diotis su hijo, diciendo, que con esto le alzaba el omenage. Y como el Rey no quisiese recibir el Castillo, por dar pesadumbre á Martin Vazquez, y vengar por esta via ciertos enojos que le havia hecho, él se fue á las Cortes de los Reyes de España, Francia, Inglaterra, Emperador de Alemania, y de otros Principes Christianos, para consultarles cómo salvo su honor le podria dexar. Y todos le dixeron, que de ningun modo, sino es muriendo dentro dél, ó requiriendo al Rey, ó á la Reyna que le recibiesen, y emplazandole, si no lo hiciesen, en la forma que dispone la dicha ley de Partida, y dexando en él las cosas que ella misma declara. Y que con esto le aseguraban que cumplia su obligacion, y tomaban su honra sobre la suya, y la defenderian por armas á quien pretendiese decir lo contrario. Y asi lo hizo, tomando de ello testimonios autenticos, para que en todo tiempo, y lugar constase de la puntualidad con que procuró guardar su omenage.

Acevedo * considera (u) en defensa de 421
esta observancia, la antigua lealtad de los Españoles, y su experiencia en las cosas de guerra (x). Y asi concluye, que aunque algunos tienen por duras, y injustas las leyes, y Fueros de España, que les mandan en tales trances vencer, ó morir, y comer primero sus hijos, y mugeres, y pasar quantos males, y peligros pudieren decirse, que entregar, ó desamparar los Castillos, ó Naves que tienen á su cargo, y llaman esto *Fuero de Fama*, como cosa que tiene mas de gentilidad, que de conformidad con nuestra Religion Christiana. El es de opinion contraria, y las tiene por justas, pias, y necesarias, atendiendo las vivas razones en que se fundan, y que en esto puede, y suele consistir la pérdida de un Reino, á cuya conservacion se ha de posponer la vida del Castellano, ó Capitan, y la de su muger, y hijos, si por esta defensa conviniere matarlos.

Porque * como dice Tacito (y), en to- 422
dos los negocios importantes, y graves interviene algo de iniquidad, ó dureza; pero eso no se atiende quando se pone la mira en la pública utilidad, que es siempre la que manda considerar, y preferir el derecho (z).

Estas razones tomó Acevedo del librillo que

unic. num. 65. & seqq. & part. 10. tit. ult. ex num. 93. ubi *num. 103.* ita concludit: *Caveant igitur Castellani, & arcium custodes, & dicta pensent, ut dicam cum Poeta: Quid ferre recusent, quid valeant humeri: dum enim ambitioni & lucro student, incauti periculum subeunt. Vidi enim ego custodem arcis Valentiæ prope Alexandriam capite plexi, propter deditam arcem Gallis, qui tamen cum magna vi adverterant, cui forte erat impossibile eum resistere.* Vide Bobadill. *in polit. lib. 4. cap. 3. num. 5. & 9.*

(q) Claudian. *de bello Gildon.*

Nonne mori satius, vitæ quàm ferre pudorem?

Tertul. *in lib. de fuga: Malo misericordiam, quàm erubescendum. Pulchrior est mihi in pugna præda amissus, quam in fuga salvus.*

(r) Humad. *in l. 6. tit. 18. par. 2. glos. 6. verb. Hasta la muerte*, ubi inquit, & probat, *quod hæc verba usque ad mortem inclusivè sumuntur, & quod sic non recipiunt limitationem etiam ex magna vi hostium, & impossibilitate defensionis: nam etsi lex dura est, ita scripta est, & quid debet advertere custos castri quod Sextus Julius Frontinus in suis stratagem. lib. 3. cap. 18. & lib. 4. cap. 5. numquam decuit tradere, sed defendere castra, vel castella, &c.*

(s) *Supra num. 162.*

(t) Joan. de Barr. *en sus Decadas* Regens Tapia *decis. Neapol. 13. num. ult.* ubi dicit, se hanc historiam accepisse ab Excellentissimo, & scientiarum omnium ornatissimo, atque humanissimo Principe Marchione Castri Roderici.

(u) Azeved. *in d. l. 2. tit. 18. lib. 8. Recop. num. 139. & seqq.* ibi: *Sed attentis vivis rationibus, in quibus lex se fundat juridica, laudabilis, & pietati conformis videtur, &c.*

(x) De qua Nos latiùs *sup. num. 124.*

(y) Tacit. in persona Casii *lib. 14. annal. Habet aliquid ex iniquo omne magnum exemplum, quod contra singulos utilitate publica reprehenditur.*

(z) *Authent. rei quæ in fine, C. communia de legat. l. unica, §. fin. C. de cadue. toll.* cum traditis á Corras. *de juris arte, 2. par. cap. 23.* & Gaill. *lib. 2. pract. cap. 56. ex num. 3.* & Bonifin. *lib. 3. rerum Ungaricar. in orat. Attilæ.*

que el Doctor Antonio Alvarez escrivió sobre este argumento, donde las prosigue mas
423 largamente (a), y pruebа, * que si por defender la Patria, puede, y debe uno poner en peligro su vida, como lo dicen nuestros Jurisconsultos (b), y otros muchos Autores, que yo junté en otros lugares. Aqui estamos en ese caso, por el discrimen en que haciendo lo contrario se pone la causa pública, y porque el Castellano ha de tener como por Patria la Fortaleza que se le ha dado en guarda, y el Capitan su Nave (c): y no es impiedad, ni injusticia, sino piedad, y justicia, y acto heroico de fortaleza, aventurar, y perder la vida por defenderla (d). Pues de
424 * nuestros miembros, y acciones es mas dueño la Patria, y la República que nosotros mismos, como en varios casos nos lo enseña el derecho (e).

425 En que hace su * fundamento la opinion de muchos Teologos, y Juristas (f), que tienen por licito ofrecerse por ello á muerte cierta, y evidente, y escogerla con deliberada voluntad, aun quando huviera ocasion de evadirla. A los quales asiste Oracio (g), que llama *dulce, y honroso* este modo de muerte. Y Ciceron (h), que dice debemos consagrar nuestra vida, y quanto fueremos, y valieremos á la Patria, porque la havemos de amar, y estimar mas que á nosotros mismos.

Y quando * en esta opinion haya algu- 426
na dificultad, por lo que contra ella alegan, y disputan otros Doctores (i). Por lo menos no la recibe, el ser licito, y aun obligatorio, exponerse los vasallos en defensa, y servicio de la Patria, y de su Ley, y su Rey, á peligros de muerte, por grandes que sean, y cercanos á ella, llevando en sí alguna esperanza de escapar de ellos, *ó deseos de defender su vida quanto pudieren (k), Porque este es derechamente acto de fortaleza, que en ninguna cosa se practica, y experimenta tanto como en la guerra (l), donde el fin que se pretende es el de la victoria; y este esfuerzo de pelear varonilmente, y despreciar la vida, se tiene por medio de conseguirla, y si sucede morir, es fuera de nuestra intencion, y contra nuestra voluntad, y como efecto consecutivo de tales empleos, en los quales no se pudiera dar paso con honra, si nos acobardáran esotros recelos.

De esto * (dexando varios exemplos, que 427
se pudieran traer de letras humanas (m)) tenemos uno bien apretado en las Divinas, de Eleazaro hijo de Saura, del qual se cuenta en el libro de los Macabeos (n), que viendo se

(a) Alvar. *sup. l. 6. part. 1. 2. & 3. par. & in antelatis*, & præcipuè *fol. 8. 9. 11. 15. & 29.*

(b) *L. relati*, ubi bene Albert. Jas. & alii *D. de just. & jure*, cum aliis quæ adduxi *in tract. de crimin. parricid. lib. 2. c. 4. & cap. 8.* Tusch. *lit. P. concl. 135.* & D. R. Valenzuel. *cons. 36.*

(c) *Ut in text. tit. 18. par. 2. & in l. 3. tit. 4. & in l. 9. in fine, tit. 25. eod. part.*

(d) *Cap. fortitudo 23. q. 3.* ibi: *Fortitudo, quæ vel in bello tuetur à barbaris, patriam vel domi defendit infirmos, vel à latronibus socios, pietas justitiæ est.* Aristot. *lib. 3. Ethic. Fortitudo est agressio terribilium, ubi mors imminet, propter bonum commune salvandum*, D. Thom. *de regim. Princip. Fortitudo est, quæ gratia Reip. se exponit, & non cedit, neque fugit periculi excrescentiam.*

(e) *L. 1. §. generaliter, D. de ventre in possess. mittendo, l. liber homo, D. ad l. Aquil. l. 54. tit. 14. par. 7.* ubi glos. *l. emancipatum, §. si quis de Senator. l. 3. tit. 23.* ubi glos. *1. part. l. 33. tit. 9. part. 6.* ubi glos. 3. & late Tiraq. *de retractu lignag. §. 1. glos. 9. num. 5.* & Amesc. *de potest. in se ipsum, lib. 2. cap. 2. & 3.* Cicer. post Suetonium, *lib. 1. offic.* ibi: *Ortus noster partem patria vendicat, partem parentes, partem amici, &c.*

(f) Soto *de just. & jur. lib. 5. q. 2. art. 6.* Arzon *in 2. 2. q. 64. art. 5. ad 5.* Petr. Navarr. *lib. 2. de restitut. cap. 3. num. 46. & seqq.* & Tiber. Decian. *lib. 9. crimin. cap. 2. num. 23.*

(g) Horat. *lib. 2. Od. 2.*

Dulce, & decorum est pro patria mori.

(h) Cicer. *lib. 2. de legibus*: *Respublica nomen universæ civitatis est, pro qua mori, & cui nos totos dare, & in qua omnia nostra ponere, & quasi consecrare debemus: quia cariore esse nobis debet Patria, quàm nos meipsi.*

(i) Durand. *lib. 4. Sentent. dist. 15. q. 6. num. 6. & seqq.* Mench. *1. centur. illustr. c. 11. num. 10. & 11.* Joan. de Lignano *in tract. de bello, c. 23.* ubi late disputat illam quæstionem, *An fortis in bello potius debeat expectare mortem, quàm fugere?* & alii, quos refert & sequitur Amesc. *d. lib. 2. cap. 2. num. 11. & lib. 1. cap. 5. & 8.* Vide text. & DD. *in cap. ex parte, de sepultur.* Joan. Gutier. *lib. 2. Canonic. cap. 3. num. 12. & seq.* & Didac. Perez *in l. 19. tit. 19. lib. 8. Ordinam.*

(k) D. Thom. & omnes *in 2. 2. q. 125. art. 5.* Soto, Aragon, Durand. & Lign. *ubi sup.* Bañes *2. 2. quæst. 64. art. 5. dub. 1.* Bart. Bald. & Angel. *in l. 1. §. bestias, D. de pœnitent.* Anan. *in c. 1. de torneament. num. 5. & 6.* Covar. *lib. 1. var. cap. 2. n. 10.* Mench. *centurv. illust. cap. 11. n. 10 cap. 31. num. 12.* Plaza *de delictis, cap. 23. n. 7. & 8.* Amesc. *d. cap. 2. num. 16. & lib. 1. cap. 1. n. 18.* & plures alii, quos refert Borrel. *de Magistrat. edict. lib. 4. cap. 9. & 14.* & Calist. Remirez *de lege Regia Aragon. §. 31. n. 11.*

(l) *Dict. cap. fortitudo 23. q. 3.* text. optimus *in l. 8. vers. La tercera virtud es fortaleza de corazon*, ubi Gregor. Lop. adducit plures definitiones fortitudinis cum Aristot. Senec. Macrob. D. Thom. & aliis, & vide integrum tractatum Thomæ Bocii *de robore belli* & Palac. Rubios *en el tratado* que en lengua Española escribió, *Del esfuerzo belico heroico*, especialmente en el *cap. 16.* donde trata *De los hombres, que por bien de la Republica se ponen á peligro de muerte.*

(m) De quibus videri possunt Valer. *lib. 3. cap. 2. & lib. 5. cap. 6.* Justin. *lib. 2.* Palac. Rub. & Amesc. *ubi sup.* Cronica general de España *in vita Regis Sanctii*, Sedeñ. *en su libro de Varones ilustres, tit. 16. cap. 31. col. 10. & 11.*

(n) Machab. *lib. 1. cap. 6. vers. 43. Dedit te, ut liberaret populum suum, & acquireret tibi nomen æternum, & custodire ad bestiam audacter in medio legionis intrepidus, & cucurrit ad bestiam audacter ab ea huc atque illuc. Et ivit sub pedes Elephantis, & impositus est ei, & occidit eum, & cecidit in terram super ipsum, & mortuus est illic, &c.*

se perdia su exercito á manos de el Rey Antioco, que era mas poderoso, y creyendo que el Rey iba sobre un grande Elefante, por ser el mayor de treinta que traia, se determinó á arrojarse en medio de los contrarios, y meterse debajo del Elefante para matarle, como lo hizo, aunque al caer le cogió debajo, y allí murió juntamente con el.

428 La qual hazaña * celebra la Escritura, por decir que la obró por librar á su pueblo, y adquirir para sí nombre eterno. Y la alaban San Gregorio, Josefo, y San Ambrosio (o), diferenciandola de la de Sanson, quando se resolvió de morir, y matar los Filisteos, derribando las columnas del Templo; porque éste llevó deliberada voluntad de morir, y así no se puede escusar de pecado, sino es con decir que tuvo inspiracion, ó revelacion Divina para hacer lo que hizo, como yo lo noté en otra parte (p). Pero Eleazaro, aunque se expuso á peligro tan evidente, solo enderezó su deseo á librar su Patria con la muerte de su contrario; y aunque ocasionó con esto la suya, no se pudo tener por culpable, por la razon que se ha referido.

429 Y esta tambien escusa, * segun doctrina de Leonardo Lesio (q), y otros Autores, á los que curan los apestados, á los que dán fuego á las minas de polvora, que se han hecho para volar algunos Castillos, ó murallas, aunque es verosimil, que cayendo ácia donde ellos están, queden sepultados entre sus ruinas. Y á los que en batallas navales, viendose apretados de contrarios mas poderosos, y no hallando yá camino de resistirlos, se determinan de comun consentimiento de volar sus Naves, arrojandose ellos al mismo tiempo á la mar, y procurando salvar sus vidas á nado, ó como pudieren; porque en este caso no es su principal intento darse la muerte, sino estorvar que los enemigos con público daño no se aprovechen de las Naves, y sus despojos, y escapar de la que temen recibir de su mano, con esotros peligros en que se ponen.

Y es tan cierto lo referido, * que los que 430
se aventuran, y mueren en esta forma, peleando por la Patria, y por la República, son vistos vivir perpetuamente, por la gloria, y fama que adquieren con tales hazañas, como lo dice el Emperador Justiniano (r), y para varios efectos de derecho lo consideran algunos Autores.

Y Ciceron * no se contenta con esto, sino 431
aun añade, que tienen cierto, y señalado lugar en el Cielo, donde gozan de perpetuo descanso (s). A que alude el Poeta Tirteo (t), diciendo, que en los sepulcros viven como solian.

Y mas catolicamente * Nicolao, y Leon 432
Papas en algunos capitulos del Decreto (u), donde aseguran el Reyno del Cielo á los que en guerras justas mueren por defender la verdad de la Fé, ó la salud de su Patria, y con esto los animan á que peleen varonilmente contra los enemigos de ella.

Y atendiendo á esto, dice * en nuestros 433
mismos terminos una ley de Partida, que miren mucho los que tienen Castillos á cargo, que no desmayen en su defensa, pues en ella consiste su prez, y honra (x): *E porende muerte, ni otro peligro, que es pasadero, non de-*

(o) D. Gregor. & Joseph. relati à Plaza *ubi sup.* melius D. Ambros. *lib. 1. offic. cap. 40.* Amesc. *d. cap. 2. num. 17.* ibi: *Et inter eum & Samsonem differentia est, quòd Eleazarus non intendit mori, Sanson intendit.*

(p) Ego *in meo tract. de Indiarum jure, lib. 2. cap. 3. num. 13.*

(q) Les. *de just. & jure, lib. 2. cap. 9. num. 34.* ubi post relata exempla Samsonis, Eleazari, curantium ægrotantes in peste, & incendentium pulverem sulphoreum ad diruenda castella, sic inquit: *Et hoc modo excusari possunt nostri milites, & socii navales, qui sæpè fortissimè cum hæreticis prælio navali dimicantes, cum jam videant navem in potestatem hostium venturam, communi consensu ignem pulveri injiciunt, & se mari committunt, ne ipsi, & navem veniant in hostium potestatem. Non enim intendunt sui interitum; sed ne hostis navi cum publico damno potiatur, & ut ii ipsi, ti qua ratione possint, morti certissimæ ab hoste inferendæ eripiant.* Idem probant, & prosequuntur Bonacin. *in Summa moral., tom. 2. disput. 2. q. ult. tell. 2. punct. 4. num. 8.* Laymann. *lib. 3. tract. 3. p. 3. cap. 1. tell. 3. num. 3. ad fin.* Y del soldado que pone mina en la torre del enemigo, aunque sepa que ha de morir, Filuc. *tract. 29. cap. 4. num. 72.*

(r) Justin. *in §. fili, vers. Et constat.* Inst. *de exhæred. tut.* ibi: *Hi enim, qui pro Republica ceciderunt, in perpetuum per gloriam vivere intelliguntur.* Quod ad quæstionem patrui, & neporis, & ad alios juris effectus eleganter porrigit Costa *in l. qui duos §. cum in bello, verb. Periisset, D. de reb. dubiis*, Parlad. *in resquirent. different. 18. §. 1. num. 2.* Ajala *de jure belli, lib. 3. cap. 7. num. 20. & seqq.* Georg. Acac. *de privil. milit. cap. 4.* & vide *l. 5. tit. 27. part. 5.*

(s) Cicer. *de Somn. Scipion. Omnibus qui Patriam servarunt, juverunt, auxerunt, certum esse in cœlo, & definitum locum, ubi beati sempiterno ævo fruuntur.* Vide eumdem *Philip. 9. & 14. & in orat. pro Balbo*; & quæ ex Thucyd. Arist. & aliis tradit Balduin. *in d. §. fili, num. 23. & 24.*

(t) Tyrt. *in Elegiis de eo quì pro Patria in acie perierat:*

Huic quoque sub terris vita ut antea manet.

Conducit Clemen. Alexan. *lib. 4. Stromat.* ex sententia Heraclid. *Marte cæsos Dii honorant, & homines.*

(u) *Cap. omnium vestrum 23. q. 5. cap. omni timore 23. q. 8.* ibi: *Omni timore, ac terrore depulso, contra inimicos sanctæ Fidei, & adversarios omnium Religionum agere, viriliter studete. Novit enim Omnipotens si quilibet vestrum moriatur, quòd pro veritate fidei, & salvatione Patriæ, & defensione Christianorum mortuus est, & ideò ab eo præmium cœleste consequetur.* Faciunt, quæ tradit glos. & DD. *in l. minimè. D. de relig. & sumpt. funer.* Abbas *in cap. 5. num. 2. de immunit. Eccles. & l. 56. tit. 6.* & ibi glos. *3. part. 1.*

(x) *L. 22. in fine, tit. 18. part. 2.*

beben tanto temer como la mala fama, que es cosa que finca ria siempre á ellos, é á su linage, si non ficieren lo que debiesen en guarda del Castillo. Cá maguer natural cosa es, de haver los homes miedo de la muerte; pero pues saben que por ella han de pasar, ante deben querer morir faciendo lealtad, é derecho, é dár á los homes razon verdadera de los lor despues de su fin, mucho mas que quando eran vivos. E dexar otrosí á su linage buen prez, é buena fama, é carrera abierta, porque los Señores con quien vivieren hayan debdo de los facer bien, é honra, é de fiar siempre en ellos, que mostrar luego cobardía, porque sean tenidos por malos, é de sí recibir hi muerte como de traydor, si estorcieren venir á denuesto, é á deshonra, é dexar su linage mal enfamado para siempre. Y otra y): *E aun ha menester de ser esforzado, que non dude de se parar á los peligros que al Castillo avinieren.* Otra dice (z), que deben ser sofridores, é feridores los Cavalleros que entran en lides con los enemigos, *para facer lo que les conviene en fecho de Cavallería; Cá maguer fuesen feridores, é supiesen facer daño, si sofridores non fuesen, de manera que non desmayasen por las feridas que de ellos recibiesen, ni por los otros grandes peligros, que les hi avinlesen, non podrian vencer, antes convernia por fuerza que fuesen vencidos.*

434 Las quales * leyes pudieron sacarse de otras del derecho comun, que enseñan (a), que los hombres de obligaciones temen, y deben temer de ordinario el peligro de la fama, y reputacion, mas que el de la vida, y hacienda, de que yá arriba apuntamos algo. Y lo advirtió bien en nuestro mismo caso Gregorio Lopez (b), refiriendo las palabras de Caton, que solia decir, *que se ha de apreciar en tanto el esfuerzo, y virtud, que por su causa se menosprecie la vida, aunque es tan amada.*

Y Ciceron * en una de sus Filipicas, dón- 435
de dice, que pues nacemos para la honra, y la libertad, ó procuremos adquirirla, y conservarla, ó muramos gloriosa, y dignamente en esta demanda. Y en otra (d), que es bien afortunada la muerte, que siendo deuda comun de nuestra humana naturaleza, se paga, quando importa á la Patria, haciendo con esto eterna la memoria de una vida, que en sí suele siempre ser breve. Porque si la fama no huviera de tener mas duracion que la vida, quién fuera tan necio, que con graves trabajos, y peligros procurára la gloria, y suma alabanza que se les debe?

Esta consideracion, * aunque en todos 436
debe obrar mucho, y estár muy presente, es cierto, que ha de pesar mas en los Generales, y Capitanes, quanto son mayores sus obligaciones, que las de los Soldados comunes (e). Porque todo el mundo, como dice Procopio (f), está á la mira de sus acciones, y segun proceden en ellas, les dá los grados de perpetua ignominia, ó perpetua alabanza. Y la mayor que pueden tener, segun otra sentencia de Plutarco, y Tertuliano (g), es, ó vencer salvos, ó morir esforzados: porque así se libran del padecer, y se juzga que muriendo hicieron quanto fue de su parte, por cumplir con lo que debian; quedandonos en las grandes pérdidas, y calamitosos estragos, esa quexa mas de la adversa fortuna, de havernos tambien llevado, y quitado de en medio los Capitanes (h).

Por esto * refiere Virgilio (i) de aquel 437
famoso Capitan Troyano, que tenia por gloria morir en las armas; y llama *Hermosa* esta forma de muerte. No porque ella pueda ser gloriosa, como Seneca dice (k), sino porque es

(y) *L. 6. cod. tit. 18. part. 2.*

(z) L. 10. *tit. 23. part. 2.*

(a) *L. iti quidem, D. quod metus caus.* ibi: *Cùm viris bonis iste metus major quem mortis esse tolent, l. 2. tit. 19. part. 2. l. 1. tit. 6. part. 7.* cum aliis traditis *inp. num. 30.* facit illud D. Paul. *1. ad Corinth. 9. Expedit mihi magis mori, quàm ut gloriam meam quis evacuet,* Eccles. *7. Curam habe de bono nomine, l. infamia, C. de Decur. cap. ita ne 32. quæst. 7. cap. nolo 12. quæst. 1. cap. non sunt audiendi 11. quæst. 3.* Abb. *in cap. Monasteriis, non sunt audiendi 11. quæst. 3.* Abb. *in cap. Monasteriis, de vita & honest. Clericor. & in cap. fin. de accusat.* Alvar. *d. tract. de fortal. fol. 11. & 1134.* & Dom. D. Fern. Pizarr. *d. disc. num. 13. & 14.*

(b) Gregor. Lop. *in l. 6. tit. 18. p. 2. verb. De ser esforzado*, ibi: *Tanti faciens virtutem, ut hujus gratia vitam (alioqui caram) negligat, ut Cato Senior ajebat.*

(c) Cicer. *Philip. 3. Ad Decus & libertatem nati sumus, aut hæc teneamus, aut cum libertate moriamur.*

(d) Idem Cicer. *Philip. 4. O fortunata mors, quæ natura debita, patriæ potissimùm est reddita. Brevis nobis vita data est: at memoria bene, reddita vita sempiterna, quæ si non esset longior, quidve hæc vita, quis esset tam amens, qui maximis laboribus & periculis ad summam laudem gloriamque contenderet?*

(e) Plutarch. *in Sertorio ex Theophrast. Ducem dignam mortem Dux oppetere debet, non levis alicujus aruginis,* Sallust. *in jugurth. Dux nihil metuere debet, nisi turpem mortem,* dixi, *supr. num. 132. & 1141.*

(f) Procop. *de bello Goth. lib. 1. Qui summa rei præficiuntur, uti se gesserint vel ignominiam vel laudem perpetuo referunt.*

(g) Plutarch. *in Philop & Marcel. comparat. Ducis summa laus est, ut vel salvus vincat, vel virtute vitam finitus occumbat. Sic enim non pæniturus aliquid, sed egisse morienda existimatur.* Tertullian. *in lib. de fuga: Moriatur quoquo modo aut victus aut victor. Usque adeò ne mori miserum est?*

(h) Pausan. *lib. 5. Est hæc in magnis cladibus perpetua fortunæ injuria, ut Duces ipsos de medio tollat.*

(i) Virgil. *2. Æneid. vers. 317.*

Pulchrumque mori succurrit in armis.

Idem *4. Georgic.*

=Et corpora bello
Objectant, pulchramque petunt per vulnera mortem.

(k) Senec. *epist. 82. Mors non est gloriosa sed fortiter mori gloriosum est.*

es glorioso el morir mostrando valor, esfuerzo, y virtud. Y los hombres, segun enseña Platon (l), tienen esta por hazaña honrada, y veneran las cenizas de los que asi mueren, y los juzgan por delinage de oro.

438 Todo * lo qual abrazó Camerario (m) en una de sus Emblemas, donde haviendo pintado un ciprés, y una palma, puso esta letra: *La una de la otra tiene paga*; y explicó el intento con estos versos:

Por la Patria vencer, ó con honrosa
Muerte perder la vida, si fuerte ama,
Y esto muestran los dos ramos pintados.

439 Y estaban * tan persuadidos á esto los Lacedemonios, que tenian por ley (segun refiere Demarato en Erodoto) (n) no huir en el conflicto de la batalla, sino vencer, ó morir por la Patria, guardando sus puestos. A que debió de mirar Brasidas, insigne Capitan de ellos, quando partiendo á una batalla, dexó escrita á los Eforos (que eran sus Magistrados) una carta, en que les decia: *Venceré, y desbaratarè quantos males, y daños se me ofrecieren en esta guerra, ó moriré en ella.* En lo qual, dice Paulo Manucio (o), que mostró animo digno de General esforzado, y valiente, porque el vencer no estaba en su mano; y asi puso por alternativa el morir, en que no podia hallar salida si lo escusase.

440 La misma * ley tenian los Atenienses (p), en cuya virtud, antes de ir á la guerra, hacian juramento solemne en el templo de Agiaura, de pelear acompañados, ó solos por sus Dioses, y por su Patria, y procurar con todas sus fuerzas, que no viniese á menos la gloria de ella, por culpa suya, y que no volverian las espaldas á los enemigos, por grande que fuese su muchedumbre.

441 Las quales * leyes se parecen á las que havemos referido de nuestro Reyno. Y dice Justo Lipsio (q), que son duras, pero saludables, y provechosas. Y que por medio de ellas se engendraron, y aventajaron tanto en aquellos tiempos muchos Capitanes, y Soldados insignes, que con esto vencieron, y sujetaron otras Naciones.

442 Y si queremos confirmarlas con exemplos,* que suelen mover mas que las razones, y autoridades (r), aunque sean muy eficaces, podriamos referir muchos de todas letras, todas Naciones, y todas edades.

443 Pero * dexando los que yá en este discurso van apuntados (s), y los de los Saguntinos, Numantinos, y Astapenses, que quisieron mas morir, que verse vencidos; y otros que se pueden tener por vulgares (t).

444 Tengo por * digno de particular, y repetida advertencia el de Judas Macabeo (u), que tuvo por mayor gloria pelear, y morir con el pequeño exercito que llevaba, que reusar la batalla, y desconfiar de la misericordia divina, á cuya honra principalmente se enderezaba la suya.

445 Y en * Diodoro Siculo (x) leemos, que un noble General de los Persas, en la batalla naval que tuvo con Temistocles, que lo era de los Atenienses, viendo que se iba desbaratando, y perdiendo su armada, no quiso (aunque pudo) ponerse en huida, antes puso su Capitana la primera de todas, y glorioso, y alegre, como si peleara á vista de su Rey, recibió en ella la fuerza de los contrarios, hasta que peleando valerosamente se la echaron á pique con los encuentros.

446 El mismo * Diodoro (y) refiere la hazaña de otro insigne General de los Lacedemonios, llamado *Periarco*, que llevando á su cargo una armada de 85 galeras, y travandose en batalla con otra

(l) Plato *in Menex. in princip. Apud plurimos hominet præclarum videtur in bello mori, etenim, qui hoc lethi genere occumbit, præclarum magnificumque funus conciquitur.* Idem Plat. *lib. 2. de Repub.* aurei generis eum dicit, qui in bello præclarè objerit.

(m) Camerar. *cent. 1. Emblem. 23.* cujus lemma, *Erit altera merces*, palma atque cupresso depictis:

Vincere pro Patria, vel pulchra occumbere morte
Fortis amat, ramus quod monet iste duplex.

(n) Herodot. *lib. 7.* Lips. *de milit. Roman. lib. 4. dialog. 4. ad fin. Non fugere ullam virorum multitudinem in acie, sed stantes in ordine vincere aut mori.*

(o) Paul. Manut. *in apophteg. Lacon. Brasidas egressus ad bellum, hunc in modum scripsit Ephoris, quidquid erit malorum in bello aut profligabo, aut moriar testatus animum fortissimo Duce dignum. Nam eventus non in manu hominis.*

(p) *Pugnabo pro sacris, pro legibus, pro aris, & focis, vivo solus, sive cum multis, & ne Patriam meam deteriorem quàm acceperi posteris tradam, omnibus enitar viribus*, ita ex Morondo, tradit D. R. Valenzuel. *in discurs. polit. 2. part. consid. 3. num. 21.* & paucis mutatis idem ex Lycurgo Rhetore adversus Leocratem, refert Lips. *ubi supr.*

(q) Lips. *dict. dial. 4. in fine: Duræ leges* (inquies) *duræ sed utiles, & ita sunt, quæ virot, quæ milites peperunt, gentium hominumque victores.*

(r) Cicer. *lib. 1. de orat. Duo nos maximè movent, exempl um, & similitudo.* Aristot. *lib. 10. ethic. In Athenienses humanis minus creditur sermonibus quam operibus,* Plin. *in Panegyric. Melius homines exemplis docentur, quàm in primis hoc in se boni habent, quod approbant, quæ præcipiunt fieri posse.*

(s) *Supr. num. 125.* cum multis *seqq.* & alibi passim, & 441.

(t) De his Liv. *decad. 3. lib. 1. & 8.* Sabell. *lib. 9. Ennead. 5. fol. 82.* Cermenar. *in Rapsod. cap. 36. in fin.* Coter. *de jure, & privileg. milit. l. 15. cap. 8.* Bellin. *p. 8. tit. unic. num. 65.* Alvar. *de fortal. fol. 5. & 6.* Bobadill. *lib. 4. cap. 3. num. 9. & seqq.*

(u) Machab. *cap. 9. à vers. 6.* tetigi *supr. num. 381.* Contzen *lib. 1. Politic. cap. 48.* Scriban. *in Polit. Christ. 2. part. cap. 24. Maluit* (inquiunt) *Judas mori in prælio, quàm pugnam detrectasse videri, ne videretur de Deo patrum sperasse. Et gloria ipsius ad gloriam Dei quoque spectabat*, & vide quæ dixi, *supr. num. 381.*

(x) Diodor. Sicul. *lib. 11. Biblio, fol. 254. Ante universam aciem provectus, voluti Regi spectati gratificandus, cum hostibus pugnam primam contorsit, ac strenuè pugnando cadit; nave in illo congressu ejus supresta.*

(y) Idem Diodor. *supr. pag. 431.*

otra de Agesilao, que era de mas de noventa, y la governaban Conon, y Farnabazo, haviendo despues de largo conflicto vuelto las proas, huyendo todos los de su parte, él hizo rostro con su bagél solo, teniendo por torpe, y indigna de su Nacion Espartana la fuga. Y matando primero muchos de sus contrarios, murió finalmente peleando con gran fortaleza, como convenia al honor, y dignidad de su Patria.

447 Cecilio Paulo, * segun refiere Julio Frontino (z), haviendose perdido su exercito en la guerra de Canas, y ofreciendole Lentulo un cavallo en que huyese, no quiso quedar vivo, despues de tan gran infortunio, y herido se sentó sobre una piedra, para que le acabasen de matar los enemigos.

448 Lucio Pinario * tenia en presidio en nombre del Pueblo Romano la Ciudad de Etna en Sicilia, y como se la apretasen con estrecho, y porfiado cerco los Cartaginenses, vinieron los Ciudadanos á pedirle se la entregase, y les diese para ello las llaves. El se escusó con la fealdad, y gravedad que contenia en si semejante delito por leyes Romanas; pero instando todavia los Ciudadanos, y comenzando á amenazarle si no lo hacia, les sosegó, diciendo se miraria en ello, y que viniesen el dia siguiente por la respuesta. En este tiempo apercibió sus Soldados, y les dió orden de lo que havian de hacer en volviendo los Ciudadanos. Y como volviesen, y instasen en la misma demanda, hizo la seña, y los mataron á todos, y él conservó la Ciudad, y su reparacion, con tan grave, aunque necesario escarmiento. El qual exemplo olvidó Bobadilla (a), aunque trata este punto, de lo que debe hacer el Corregidor, quando los vecinos por escapar las vidas, quieren venir á partido con los enemigos. Pero traele Pedro Bellino, y Cotereo (b), y dicen que por no haver hecho otro tanto un Castellano de su tiempo, dexandose llevar de los ruegos, y lagrimas de la plebe, estuvo en gran peligro de la cabeza.

449 Agatias * cuenta (c), que Fulcaro, Capitan del Emperador Justiniano, guiando su exercito por Alemania, fue de repente asaltado, y desbaratado por los Germanos, y aunque pudo escapar, tuvo por mejor morir peleando con fortaleza, y que Narses su General sintiese, y lamentase su falta, que exponerse vivo á su reprehension, y castigo, quando supiese que perdió la batalla.

450 Don Fr. Prudencio * de Sandoval (d) refiere en su Carolea, que el año de 1532. llegó á Buda Soliman con quinientos mil hombres, y la halló desamparada de sus vecinos, por haverse huido á diversas partes, haviendo quedado solamente en la Fortaleza un Capitan llamado *Nadasto*, con setecientos Budescos de guarnicion, con los quales se defendia con mucho valor, hasta que los mismos, perdidos de animo, le rogaron que se rindiese; y porque dixo que no queria, le ataron de pies, y manos, y entregaron á Soliman la Fortaleza, con partido de solas las vidas. Salieron seguros con esto; pero despues, sabido por Soliman lo que havian hecho con su Capitan, recibió tal enojo, que embió luego tras ellos, y los mandó matar, sin que se salvase uno, y rogó á Nadasto se quedase en su servicio, y por no haverlo querido hacer, le dexó ir libremente.

451 Y Pineda * dice (e) en su Monarquía, que haviendo rompido el exercito Veneciano con el de Esforcia, que pretendia ocupar á Milán, siendo, por el mal sitio en que peleaban, desbaratados, y vencidos los Venecianos, huyeron á un cercano bosque los Capitanes. Y como dixesen al Dandulo, que era uno de los mas principales, que se pusiese tambien en huida, respondió, que mas queria morir cabe sus vanderas, que vivir, dexandolas desamparadas, con ignominia suya.

452 El año de 1326. el Adelantado * D. Juan Manuel dió á Ormiz, Capitan de la gente del Rey Moro de Granada, la batalla que llaman de *Guadalbarca*, por haver sucedido cerca del rio de este nombre, en la qual fue por Alferez mayor de la Ciudad de Baeza Pedro Martinez, natural de ella, y haviendose metido por lo riguroso de la batalla con el pendon de aquella Ciudad, y los Cavalleros que le guardaban, le cercaron los Moros, apretandole mucho, y cortandole ambos brazos para quitarsele; pero él le asió tan fuertemente con los troncos de ellos, que no se le pudieron sacar, y le hallaron asi muerto, abrazado con su estandarte; siendo este hecho una de las principales causas de que los Christianos consiguiesen aquella victoria. Por lo qual el Rey Don Alonso le dió privilegio de nobleza, que despues confirmó el Rey Don Enrique, de que hoy gozan sus descendientes, que han sido, y son principales Cavalleros Hijosdalgo, con los apellidos de Jodar, y de Alferez, como lo refieren Argote de Molina (f), y Bernabé Moreno de Vargas.

Al

(z) Frontin. *lib. 4. stratagem. cap. 5.* & ex eo Bobad. *dict. cap. 3. num. 9.*

(a) Bobadill. *dict. lib. 4. cap. 1. num. 8. & 9.* & Claud. Cotcr. *de jure & privileg. milit. lib. 3. cap. 8. in princip.*

(b) Petr. Bellin. *dict. part. 8. tit. unic. num. 65.*

(c) Agath. *lib. 1.*

(d) D. Fr. Pruden. *in Carolea, 2. part. lib. 20. fol. 150.*

(e) Pineda *in Monarch. 4. part. lib. 25. cap. 35. §. 5.*

(f) Argot. de Molin. *en la Nobleza de Andalucia, lib. 2. cap. 60.* Moten. de Vargas *en sus discursos de la Nobleza de España, discurs. 7. num. 12. fol. 41.*

453 Al qual hecho * se parece el que arriba dexamos referido (g) del Alferez de Oca. Y otro que cuenta Paulo Diacono (h), de un Soldado Romano en la batalla de Canas, que haviendo caido muy mal herido, sin que yá se pudiese valer de [illegible], le quiso uno de los contrarios quitar [illegible]os, y él le asió muy recio del cuello con los brazos troncados, y le arrancó á bocados las narices, y las orejas.

454 Y en nuestros tiempos * vimos, y conocimos en el Perú al General Pedro del Pulgar (i), que fue nombrado por Almirante de la Armada, que el Virrey Marqués de Montesclaros embió contra otra Olandesa, que havia pasado á infestar aquel mar, General Don Rodrigo de Mendoza; y haviendo peleado con gran valor, y constancia una noche, y un dia, vino á quedar rendida su Almiranta, por hacer mucha agua, por causa de infinitos valazos que havia recibido de la Armada contraria. Y aunque conoció que se iba á pique, y los mismos enemigos le rogaron, y persuadieron con instancia que saliese de ella, y pasase á las suyas, nunca lo pudieron conseguir, y se dexó anegar, por decir, que de otra suerte no cumplia con el juramento que havia hecho, de no desamparar aquella nave hasta la muerte. Porque esta palabra es inclusiva de la misma muerte conforme á derecho, como en nuestro mismo caso lo declara Gregorio Lopez (k), y otros Autores.

455 Por manera, que * siempre han sido alabados, y estimados los que mueren por estas causas, y en tan justas, y forzosas defensas, como por lo contrario vituperados, y castigados los que se han rendido, ó huido, faltando á su obligacion, aunque aleguen para ello muchas escusas: de que tambien havemos yá trahido muchos exemplos (l).

456 Y los mostró bien * el Senado Romano, quando Anibal le ofreció á rescate ocho mil Soldados, que havia hecho prisioneros suyos en la batalla de Canas, en el lugar que llamaron *Horcas Caudinas* (m), no queriendolos recibir, y subrogando, y armando en vez de ellos otros tantos esclavos, aunque le constára mucho menos el rescate. Por decir, que tan gran muchedumbre de mancebos armados, si tuvieran gana, y esfuerzo para morir con honra, no se dexáran vencer, y prender con tanta torpeza. Y para dár á entender con esto á los suyos, que de allí adelante procurasen vencer, ó morir. La qual severidad quebrantó notablemente el animo de Anibal, viendo que el Senado, y Pueblo Romano en tan grande perdida, y afliccion mostraba un valor tan excelso.

457 Y en la * historia del Señor Rey D. Alonso el XI. (n) es gravemente notado, y reprehendido Vasco Perez, Alcayde de la Ciudad, y Fortaleza de Gibraltar, porque la entregó á los Moros con ocasion de que le tenian cercado, y apretado, y que no esperaba socorro, y le iba faltando el sustento. Y así dice la Cronica: *Y Vasco Perez de mala ventura fue en hacer esto, que el dia que él otorgó el Castillo á los Moros, hallaron harina, y vianda, y aparejamiento en la Torre que el Rey tenia en el Castillo, que les podia aborar cinco dias. Y si él pusiera en su voluntad de hacer lo que era tenido de hacer, que era entregar el Castillo á su Señor, ó morir en él, no oviera por eso á morir que pudiera partir aquella vianda á aquellas gentes, é huvieran cinco dias que comer, y á los quatro les acorriera el Rey, y así no alcanzara él de tan mala ventura como hizo, que lo cobraron los Moros. Y maguer que él en esto hizo gran maldad, pero gran daño traxo el detrimento que el Rey hizo, en quanto el Castillo estaba cercado. Vasco Perez huvo desafuciamiento, porque pasaba el tiempo que el Rey embió á decir, que era llegado á Sevilla, y que le socorreria, como quiera que por eso él no debiera hacer lo que hizo.*

458 Baptista * Fulgoso (o) refiere otro riguroso castigo que los Pisanos hicieron el año de 1290. contra los Capitanes, y Soldados, que estaban de presidio en una de dos Torres que caian á la mar, con las quales se defendia el

(g) *Supr. num. 126.*

(h) Paul. Diacon. *lib. 3. histor. pag. 101. ad medium.*

(i) De la historia de esta batalla han hecho particular relacion, y pintura los Olandeses, la qual se podrá vár *en el apendix de la parte nona de America ilustrada.*

(k) Gregor. Lop. *in l. 6. glos. 2. in fine, & glos. 6.* per text. ibi: *Hasta la muerte, l. 18. part. 2.* text. & DD. *in authent. hoc jus, cum similib. C. de procur.* Bald. per text. ibi *in authent. hoc amplius, num. 24. C. de fideicommis.* Alvarez *in tract. de fortalitiis, fol. 25.*

(l) *Supr. num. 129. & segq. & num. 204. & segq. & num. 278. & seqq.*

(m) Narrat hanc historiam Titus Livius, *lib. 22.* Valer. Maxim. *lib. 2. cap. 7.* Cic. *lib. 3. offic.* & Ajala *de jure & offic. bell. lib. 3. cap. 15. ad fin.* ubi concludunt: *Tantam multitudinem armatorum juvenum, si hostes mori voluissent, turpiter capi non potuisse, ut invitum esset Romanis, aut vincere, aut timori, &c.* Locus autem ubi haec clades accidit, *Furcæ Caudinæ*, & *Fauces Caudinæ* appellatus est, & Romanorum strage, & ignominia nobilitatus. Ibi enim Romanorum copiæ Duce Sp. Postumo Cons. in angustiis adductæ, & ab hostibus circumquaque obsessæ, cum aliter evadendi spes non esset, positis armis, sub jugum missæ sunt. Lucan. lib. 2. *Ultra Caudinas ipteravit vulnera furcas.*

(n) *In Chronica Alphonsi XI. cap. 119. fol. 70.*

(o) Baptist. Fulgos. *lib. 2. cap. 2. fol. 72.* ubi post hujus facti narrationem concludit: *Quam si alii majore præditi animo suscepissent, fortasse per id tempus, quo turris postrema casum differebat, aut adversa tempestate potuis inde Genuensibus, aut misso Pisis præsidio, effici potuisse, ne tanto detrimento atque dedecore Patria afficeretur.*

el Puerto de Labrona, que pretendian ganarles, y quitarles los Genoveses. Y haviendo yá derribado, y arrasado la una desde los cimientos con la bateria, y cuidado, y perecido en la mar, y en la ruina los que la guardaban, los que estaban en la otra se rindieron á partido á los Genoveses, temiendo el mismo suceso, y viendo que su Torre estaba ya tambien por la mayor parte desbaratada. Lo qual entendido por los Pisanos, confiscaron los bienes de los que así se entregaron, y pusieron en estrechas mazmorras sus mugeres, é hijos, y dieron garrote á quantos pudieron haver á las manos, diciendo, que si tanto amaban la vida, no se debieran encargar de la guarda de aquellas Torres. Las quales si se dieran á otros mas animosos, por ventura en el tiempo que pudo tardar en caer la postrera, se levantára alguna tormenta, que necesitára á los Genoveses á retirarse, ó les llegára el socorro de Pisa, con que se pudiera háver escusado el daño, y afrenta de la Patria, que lamentaban por lo contrario.

459 Y luego * pone otro exemplo (p) de no menos severa disciplina de los Genoveses, en el tiempo que su Ciudad estaba dividida en vandos de Guelfos, y Gibelinos. Diciendo, que los Guelfos, que entonces predominaban, pusieron en unos trabucos á siete Soldados que havian entregado á los Gibelinos la Torre del Faro, aunque ya estaba para caerse, por la gran bateria; y como si fueran piedras, ó valas, los arrojaron de la Ciudad por encima de las murallas, al campo de los contrarios.

460 Y el año * pasado vimos degollado en Flandes en público cadahalso al Castellano de Velva, haviendole rescarado primero para este efecto de poder de los Olandeses con mucho dinero, por haver perdido aquella Plaza por culpa, ó descuido suyo, aunque él pretendió decir, que se la ganaron por interpresa.

461 Y no es * contrario á esto, lo que se practicó en Napoles con el Castellano de Manfredonia, de que habla la decision de Carlos de Tapia (q), por con haver tenido muchas disculpas, que no concurren en nuestro caso, el proprio Autor refiere, que huvo votos que le condenaron á muerte, teniendole por comprehendido en el caso de la ley de Partida. Aunque la mayor parte, por algunas consideraciones, templó este rigor, condenandole en reclusion perpetua en otro Castillo.

§. XVI.

Que aun quando totalmente se hallára sin culpa, pudieran ser castigados por el exemplo, y como en expiacion de tan gran desventura.

BAstantemente quedan probadas (á mi parecer) las culpas de nuestros reos, y las graves penas en que por ellas han incurrido por todos derechos. Pero aun quando les pudieramos conceder, que totalmente carecieron de culpa, y que este suceso se huviera todo de atribuir á desgracia: En los que son * tan graves, y de circunstancias tan da- 462
ñosas, y lastimosas, razones, y similes hallarémos, para que tambien se pueda hacer alguna demostracion grande por el exemplo, y como en expiacion, y satisfaccion pública de la desventura que aconteció en su tiempo, y en su govierno.

Porque * aunque lo regular es, que don- 463
de no hay culpa, no hay pena, como arriba queda apuntado, y gravemente lo enseñó Tito Livio (r): Otra regla de derecho limita esto: *Si no es que intervenga causa* (s). Donde la palabra *causa* la entienden los Doctores de esta *pública* que decimos. Cuya * consi- 464
deracion hace, que muchas veces se salga de los compases ordinarios de la estrecha, y rigurosa Jurisprudencia, y que lo que ella pide, se tenga por lo mas justo, y mas conveniente (t).

Y así Marciano, * definiendola ley, la 465
llama *correccion, y castigo de los pecados voluntarios, y involuntarios* (u): dando á entender, que aunque no pueda haver delito sin que preceda voluntad de delinquir, como lo enseñan á cada paso otros Jurisconsultos (x): Puede todavia ser necesario, que aun al daño que se causa sin voluntad deliberada de

(p) Idem Fulgos. *ubi supr. vers. Non minus teverè.*

(q) Carol. Tapia *decis. Neapolit. 13.* de qua mentionem feci, *supr. num. 236.* ubi *num. 34.* ita habet: *Ex his omnibus fuit resolutum pro majori parte, Castellanum non esse puniendum pœna mortis naturalis, neque incidisse in crimen lasæ Majestatis, sed ex aliquibus considerationibus esse recludendum in aliquod castrum, ejus tamen vita durante: licet aliqui ex Dominis fuissent voti, ut pœna mortis puniretur Castellanus.*

(r) *Supra §. 8. num. 124. & seqq.* Tit. Liv. *lib. 39. Unde orta culpa est ibi pœna constitut.*

(s) *Cap. sine culpa, de regul. jur. lib. 6.* ibi: *Sine culpa, nisi subsit causa, non est aliquis puniendus:* tradit glos. communiter recepta *in cap. cognoscentes, de constit. & in cap. fin. de eo qui cognov. consan.* Rebuff. *in l. aliud est fraus, de verb. signific. pag. 638.* Petr. Pech. *d. cap. sine culpa,* & Ego *de Indiar. jur. lib. 2. capit. 11. num. 32.*

(t) *L. ita vulneratus 52. vers. Multa, D. ad leg. Aquil. l. Barbarius, D. de officio Prætor.* cum aliis quæ tradit Bris. & Calin. *verb. Utilitas.* Inter quæ illud Horatii

Atque ipsa utilitas justi prope mater & æqui.

estque Legislatoris omnia ad utilitatem civium referre, ut Cicer. *ad Q. Fratrem* scribit, & Aristot. *in lib. de morib.* monet.

(u) *L. 2. D. de legib.* ibi: *Correctio autem voluntariorum, & non voluntariorum peccatorum.*

(x) *L. 1. §. Divus, l. infans, & l. Divus, D. ad l. Cornel. de sicar.* ibi: *In malefitiis voluntas spectatur, non exitus,* cum aliis late adductis à Tiraquel. *de pœn. temper. caus. 49.* Tiber. Decian. *lib. 9. crim. cap. 27. num. 8.* Caball. *resol. 294. num. 185.* & Farinac. *de adulit. 2. tom. quæst. 18. num. 1. & seqq.*

de hacerle, se le ponga alguna animadversion, y castigo: como refiriendo varios exemplos lo comprueban Guillermo Fornerio, y otros Autores (y).

456 Y lo vemos * practicado en castigos hechos á las estatuas, que cayendo mataron á alguna persona. Y en los animales con quien se comete el pecado bestial, y muchas veces en los cadaveres, que con carecer de sentido, se hace demostracion en ellos por el exemplo (z).

467 Y en los * furiosos, que aunque la infelicidad de su hado les escusa de culpa (a), tal vez los havemos visto padecer pena, por la calidad, ó gravedad de la persona, á quien hicieron el daño. Y porque con este escarmiento, esté mas segura la salud publica. Como sucedió en el loco, que dió las heridas al Señor Rey D. Fernando el Carólico, y le mandó ahorcar la Señora Reyna Doña Isabel su muger, cuyo hecho defienden Hipolito Marsilio, y Julio Claro (b), aunque no le aprueban otros Autores.

468 Y mirando á esto * dice Pedro Erodio (c), que hay algunas condenaciones, ó penas, que se tienen por justas, solo por parecer que son necesarias. Lo qual prueba con algunos exemplos.

469 Y en otra parte * mas dilatadamente refiere (d) que aunque parece que á nadie se le puede justamente hacer cargo de las batallas, que pierde por infelicidad, ó desgracia, como el de su parte haya hecho lo que debe al oficio de buen Capitan. Como ni culpamos al Medico, ó Orador, que con su arte, ó elocuencia curó bien al enfermo, ó defendió con cuidado al cliente, aunque el defecto no acompañe al deseo (e). Todavia es cosa muy cierta, que segun los buenos, ó malos sucesos, se excita en los pueblos, y en los exercitos la estimacion, benevolencia, ó aborrecimiento de los Capitanes, y Generales, como lo enseñó Julio Cesar (f).

Y es * costumbre casi general de todas 470
Naciones, el notarlos, y castigarlos por las desgracias, como de los Cartaginenses lo dixímos en otra parte con Valerio Maximo, y otros Autores (g).

Los quales * pusieron en cruz á Bomil- 471
car, porque peleó infelizmente contra Agatocles: y á Asdrubal absente, contra Cecilio Metelo, y á Maqueo por otra batalla que perdió en Cerdeña.

De aquí nació la astucia de Anibal, que haviendo sido vencido en batalla naval por el Consul Duillio, embió con gran diligencia á consultar al Senado Cartagines, si pelearia con los Romanos? Contandoles el estado en que se hallaban ambas armadas. Y como respondiese el Senado, que era forzoso que diese la batalla. Replicó el Embaxador: Pues asi lo hizo, y ha salido vencido en ella.

Xerxes Rey de los Persas mandó degollar á Tisaferne, por otra en que fue desbaratado por los Griegos, aunque sin culpa suya, siendo General de ellos Agesilao.

Cabades desterró á Mirron, por otro infeliz suceso que tuvo con los Romanos.

Los Atenienses quitaron la vida á Leostenes, por haver peleado desgraciadamente con Alexandro Fereo.

Y Lycurgo fue acusador de Lysiclo, y hizo que le diesen la misma sentencia, porque perdió la batalla de Queronea, con Filipo Rey de Macedonia.

Los Lacedemonios forzaron á su Rey Pausanias, á que se desterrase de su Provincia, remiendo el juicio que le darian, por el infortunio de una pelea, en que fue desbararado por los Tebanos.

De esta costumbre usan hoy los Turcos, sin admitir escusa á sus Capitanes, por persuadirse, que la fortuna sigue siempre al valor, y á la industria. Y que está en su mano el

(y) Guill. Forner. *lib. 1. tetrast. cap. 10.* Pratej. *in dialog. lib. unico, cap. 5. vers. Voluntarium*, Forcatul. *in Sphæra legali, & in Neciomant. dial. 1. num 32.*

(z) De hominibus agit latè Forner. *ubi sup.* Guid. Pap. *decis. 238.* Caball. *resol. crimin. 294. n. 450. & seq.* Pet. Herod. *lib. 7. rer. judicat. tit. 4. cap. ult. & lib. 9. tit. 15. cap. 2.* & Ego latius *de crimin. parricid. lib. 1. cap. 2.*

(a) *L. Divus. D. de offic. Præsid. l. infans, D. de testib.* latè Tiraq. *de pœn. temp. caus. 2. 3. & 4.* & Farinac. *de delict. 3. tom. quæst. 94. per totam, & 4. tom. q. 120. num. 181.* & Pet. Roiz. *decisione Lituana 4. num. 149. cum multis seqq.*

(b) Hyppolit. Marsil. *in l. 1. in princip. D. de iscar. num. 59. & 60.* & *in prax. crim. verb. Diligentèr, n. 167.* Jul. Clar. *in prax. §. fin. q. 60. vers. Item quæro,* licèt in dubium vocet, & non nisi sub certa distinctione defendat Anton. Gomez *de delictis cap. 2. post. n. 72. vers. Sed his non obstantibus*, Pet. Roiz. *ubi sup. n. 154.* & Farinac. *d. quæst. 94. num. 38. & 39.*

(c) Pet. Herod. *lib. 10. rer. judicat. tit. 3. cap. 7. fol. 394.* cujus titulus est: *Esse quasdam damnationes hoc solo justas, quia sunt necessariæ*, sequitur Adam Contzen *lib. 10. Polit. cap. 48. §. 2.* ubi quod *magna sæpè pœnæ fuere, etiam ubi non magna culpæ, finis tamen erat disciplina*, & adducit exempla.

(d) Idem Pet. Herod. *eod. lib. 10. tit. 8. cap. 25. fol. 418. & 419.*

(e) Herodius *sup. Laus certè victo etiam debetur, si nihil boni Imperatoris intermisit sicut Medico & Oratori, etsi artem eloquentiamque neque victoria, neque valetudo secuta est. Quare etiam Mæcenas Augusto, in re bellica idem tibi observandum est, inquit ne vel fortuito alicujus infortunio succenseas, neque re bene gesta invideas. Nam læta libentes, alacresque omnes pro re pericula suscipient, cum neque infeliciter re tranactâ, supplicium; neque properè, invidias tibi timendas existimabant.*

(f) Cæsar *lib. 7. de bell. Gall. & lib. 2. de bell. civili: Rex adversæ Ducum auctoritatem minuunt, felicitas rerum gestarum, exercitus benevolentiam imperatori, & res adversæ odia conciliant.*

(g) Valer. Maxim. Tit. Liv. Ajala, & alii relati *supr. num. 278.* & Pet. Herod. à quo sumpsimus hæc exempla, quæ sequuntur, *dict. cap. 15. fol. 419.*

el pelear, si conocen por segura la victoria, y el detenerse, si la hallan dudosa.

472 Y aunque en * materias semejantes no se puede dar regla cierta, lo cierto es, que por ser tan arduas, y graves, el derecho es no mirar al derecho (h).

473 Porque * como dice un Autor, que trata de nuestra misma cuestion (i), en abriendo puerta para admitir escusas, y pruebas, ninguno havrá que no se salga con quanto intentáre. Y no se han de poner á las leyes evasiones, y subterfugios, ni dar ocasion á los subditos, para que valiendose de ellos, menosprecien su puntual, y rigurosa observancia (k).

474 Y como esto * del justificar las huidas, ó retiradas de las batallas, pende de los afectos interiores del animo, es de muy dificultosa probanza (l). Y nunca faltarán razones con que paliar, ó colorar su defecto, y dar titulo de prudencia, ó necesidad á la remision, y flaqueza (m).

§. XVII.

Que semejantes delitos no admiten misericordia, y se han de castigar apresuradamente.

DE lo que se ha dicho, y probado en este discurso, se puede colegir facilmente, la respuesta de un memorial impreso, que por parte del General se ha dado á su Magestad, cuya sustancia es, acogerse al sagrado de su grandeza, y procurar impetrar por gracia, lo que no se puede prometer por justicia.

Porque * se debiera advertir, que en se- 475
mejantes delitos, es mucho mas saludable, y segura la severidad, que la misericordia, y que la gravedad, importancia, y enormidad de ellos, excluye qualquier genero de perdon, ó disimulacion (n).

Y que es * mucho mas conveniente, que 476
los Ministros militares lo teman todo, porque no lleguen á despreciarlo, como lo dicen, y prueban Pedro Bellino, Claudio Cotereo, y otros Autores (o).

Y como * en las cosas de guerra es tan- 477
to lo que se aventura, no hay pecado en ellas digno de venia, segun advierten Tiberio Deciano, y Ayala (p). Y las fuerzas de la Republica, que consisten en las armas, la vendrán á oprimir, como dice Valerio Maximo (q), si no las oprimimos á ellas.

Lo mismo * nos enseña Vegecio (r), po- 478
niendolo como por aforismo, ó precepto militar. Y diciendo, que procuren los que mandan, y goviernan en los exercitos, cobrar grande autoridad con mostrarse severos, y castigar las culpas militares por todo el rigor de las leyes, sin que nadie se persuada, que han de hallar perdon en el sus errores.

Y Carolo Escribano * advierte (s) que si 479
no

(h) *Ordo est ordinem non servare, cap. ad nostram el 3. ubi glos. & DD. de jurejurand. cap. evidentia de actoritat. l. si verò 9. qui pro rei, D. qui satisd. cog. l. 2.* & ibi Bart. *de furt.* & in atrocioribus licet jura transgredi, ut docent Innocent. *in cap. 1. ubi omnes, de constit.* Bald. *in l. quid ergo, §. pœna gravior, col. 4. D. de his qui not. infam.* & *in l. & si servarium, col. 2. C. de petcib. Imperat. offer.* Angel. Roman. Felin. Marsil. Carrer. & alii, quos refert Petr. Roiz. *d. decis. Lituana 4. num. 162.*

(i) Alvar. *in tract. de fortalit. 1. part. fol. 30. & 31.*

(k) *L. convenire, D. de pactis dotal.* text. juncta glos. *verb. Laqueus, in cap. litteras de restitut. spoliat.* ubi, *quod laqueus parandus non est, in quem aliquis etiam to volente incidat.* text. in nostris terminis *in l. 4. tit. 18. part. 2.* ibi: *De mó dar carrera á sus vasallos para que cayesen en traicion, &c.*

(l) *Nuocere enim discujus conscientiam solus Deus potest,* Bald. *in tract. de schismatic. num. 22. & in rubr. C. si quis aliquem testari prohib.* latè Jas. *in l. pro herede, n. 25. D. de acquir. hæred.* Mascard. *de probation. concl. 412. verb. Animus*, & Tusch. *in pract. conclus. eod. verb. concl. 336.*

(m) *Cap. sæpè, distinct. 42.* ubi D. Greg. ita elegantèr inquit: *Sæpè ex vitiis ingerunt, & ex ipsa virtutes mentiuntur, ut tenacitas parsimonia, effusio largitas, crudelitas zelus justitiæ, remissio pietas velit videri,* D. Hieron. *epist. ad Demetriad. virg. Quidam superbiam libertatis loco ducunt, adulationem pro humanitate suspicunt, malitiam prudentiæ vitio simplectuntur, & stultitiæ simplicitatis nomen imponunt: atque fallaci, ac pestima similitudine decepti, vitiis pro virtutibus gloriantur.*

(n) Misericordiam non excusare à crimine proditionis, docet, & optimo exemplo probat Pet. Herod. *lib. 7. rer. judic. tit. 4. cap. 24. fol. 272.* Facit opt. text. *in l. Cai. Cassi 15. D. de fideicom. libert.* ibi: *Vel tantum delictum est, ut venia remittenda non esset:* ex quo glos. & DD. nostræ colent: *Enormitatem criminis ultionis remissionem non meretur.*

(o) Pet. Bellin. *de re milit. part. 8. tit. ult. de delict. milit. num. 84. & seqq.* Claud. Cotet. *de jure & privil. milit. lib. 3. cap. 8. & 13.* & Caball. *resolut. crimin. 294. num. 76.* Petr. Gregor. *lib. 11. de Rep. cap. 7. num. 4.* Ajal. *lib. 2. cap. 4. & lib. 3. cap. 9.* & plures alii relati à Bobad. *in Polit. lib. 4. & 24. cap. 2. num. 72. & 73.* Tacit. *lib. 3. Annal. Compertum est, severitatem illam multis misericordia saluberem. Nam pauciores ea vastra relinquebant, quàm alias, in quibus facilè parcebatur.*

(p) Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 1.* Ajal. *de jure & offic. belli, libr 3. cap. 9. num. 6.* tetigi *sup. num. 2. 5.* ubi refero verba legis Partitæ, & Catonis & Lysimachi.

(q) Valer. Maxim. *lib. 2. cap. 2. Aspero enim & atroci severitatis genere militaris disciplina indiget quia virtus armis constant: quæ ubi à recto tenore destiverunt, opprimenda sunt, nisi opprimantur.* Refert Pet. Herod. *lib. 1. rer. judic. tit. 7. cap. 2. fol. 410.* & Petr. Fab. *lib. 2. semestr. cap. 18. pag. 110.*

(r) Vegec. *de re milit. lib. 1. cap. 20.* ibi: *Auctoritatem maximam severitate Dux tenuat culpas militares legibus vindicet, nullis erroribus credatur ignoscere.*

(s) Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. tom. cap. 16. fol. 46. Disciplinæ proinde militaris severum custodire Regem esse utile. Terreri hic, etiam parva mana, vir hostibus suis admirationi & in deliciis; cum Regnorum felicitates, agrorum, urbium, villarum ab una arte in omnem partem militari disciplina pendeat, &c.*

no se procede en esta forma, se pueden esperar muy malos sucesos, y de lo contrario grandes provechos. Porque en sabiendo un Rey conservar severamente la militar disciplina, es temido de los contrarios, respetado, y admirado de los suyos, y puede tener por segura la felicidad de sus Reinos, de sus campos, de sus Ciudades, pues todo pende de este cuidado.

480 Pedro Erodio * dice (t), que si con el perdon se acostumbran los soldados á ponerse en huida, con el castigo se ha de enmendar esta mala costumbre. Y que se pierde la enseñanza de guerra, si no se diferencian los fuertes, y valerosos, de los cobardes, y pusilanimes.

481 Quinto Curcio * refiere (u), que Alexandro Magno solia decir, que la clemencia, y misericordia de los Reyes, ó Generales, no se ha de medir solo con su benignidad, y grandeza, sino con las personas, y las ocasiones en que se les pide usen de ella. Porque tal puede ser el obsequio, que mitigue el imperio. Pero quando se excede en perder el respeto, en no guardar lo ordenado, en confundir lo baxo con lo supremo, es necesario usar de fuerza, y rigor, para evitar, y tepeler otros, que si estos se disimulasen, podrian amenazarnos.

482 Y no se puede, * ni debe dar nombre de bondad, ó misericordia, al perdon de uno, con cuyo exemplo se ocasiona, que caygan muchos en semejantes, ó mayores delitos, como lo enseña un capitulo del Decreto (x). Y elegantemente Arnobio (y) diciendo, que crece la multitud de los delincuentes, quando tienen esperanza de alcanzar perdon de sus culpas, y que se facilita el camino de perpetuarlas, quando se siente venal, ó venial la clemencia.

483 A lo qual * miraba sin duda Clearco Capitan de los Lacedemonios, referido, y alabado por Pedro Erodio, y Ayala (z), quando, en el mismo caso de que tratamos, solia decir á su exercito, que supiesen, y entendiesen, que havian de temer mas á su Principe, ó General, que á los enemigos. Significando, que si huyesen en la batalla, por no incurrir en muerte dudosa, la havian de hallar cierta, y con riguroso castigo, en volviendo á sus manos.

Y no olvidó * este Apotegma nuestra ley 484
de Partida (a) aunque ni ella, ni su Glosador expresaron el Autor en particular, quando dice: *Cá segund los Antiguos dixeron, mayor miedo deben haver los de la hueste de la pena que entienden de recibir del Señor; en la manera que sobre dicha es por los yerros que ficieren, que non el peligro ó la muerte, que los enemigos les pueden dar.*

Los Romanos * sintieron, y practicaron 485
esto de suerte, que en ninguna cosa fueron mas ásperos, y severos, que en la observancia de la disciplina militar. Tanto, que la preferian al amor de los hijos, y no perdonaban sus transgresiones, aun quando sucedia bien el exceso, como yá lo apuntamos en otro lugar (b), y se colige de muchos textos, y Autores, en cuyos escritos se podrá ver mas dilatado este punto.

Que Yo * voy yá con recelo de que el 486
mio no parezca prolixo, aunque me alienta, como Casiodoro dice (c) para acabarle, el ver que se acerca su fin, y remate, porque la esperanza del efecto, excluye el tedio del trabajo, y es gran linage de incitamento, el creer que se cumple lo que se ha procurado.

Alexandro Severo * ponia en la misma 487
observancia la conservacion de la Monarquia (d); y confesaba, que en consintiendo que se afloxase, era forzoso perder el nombre, y Imperio Romano.

El

(t) Pet. Herod. *lib.* 10. *rer. judicat. tit.* 5. *cap.* 18. & 19. *Nam si condemnato, militer fugæ assenserint: cur ipsi demisericant punienda? Tolli disciplinam, discrimine sublato virtuti & ignaviæ.*

(u) Quint. Curc. *lib.* 8. *Regum & Ducum clementiam suis in ipsorum modò sed etiam in liberos, qui parent ingeniis aliam esse: obsequio enim instigantur Imperia. Ubi verò reverentia excessit animis, & summa imis confundimur, vi opus est, ut eam repellamus.* Quem locum & alium ei similem Seneca in *tragæd. Octavia, vers.* 824. refert D. R. Valenz. *in discurs. polit. part.* 2. *consid.* 9. *n.* 6. & meminit etiam Ajal. *lib.* 2. *cap.* 4. *num.* 10.

(x) *Cap. sed illud* 45. *distinct.* Origen. *homil.* 7. *in Jesue*, Abb. *in cap. novit. num.* 35. *de judiciis*, Valenz. *supra, considerat.* 8. *num.* 7. Ego *de crimin paricid. lib.* 2. *cap.* 2. & 3.

(y) Arnob. *lib.* 4. *advers. Gentes: Crescit multitudo peccantium, cum redimendi spes datur, & facilè itur ad culpas, ubi est venalis ignoscentium gratia.*

(z) Pet. Herod. *lib.* 10. *rer. judicat. tit.* 5. *cap.* 12. Ajal. *de jure & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 15. *in princ. Clearchus Lacedæmoniorum Dux, exercitui dicere est solitus, Imperatorem potius quam hostem vestri debere. Significans, eos, qui in prælio dubiam mortem timuissent, certum si deseruissent manere supplicium; ut scilicet institui esset militibus, aut vincendum, aut morienduin esse.*

(a) L. 27. *in fine, tit.* 23. *part.* 2.

(b) *Sup. num.* 285. & *seqq.* l. *desertorem* 3. §. *in bello, D. de re milit.* l. *postliminium* 19. §. *filius queq. D. de captivis*, Valer. Max. *lib.* 2. *cap.* 7. Veget. *in proœm. de re milit.* Tit. Liv. *in proœm. hist. Quint. in mittre Mariano*, Mant. *in glossar. elas.* 2. *capit.* 23. Petr. Gregor. *de Repub. libro.* 11. *capit.* 9. Tiber. Decian. *lib.* 7. *crim. cap.* 15. *num.* 43. Ajal. *de jure & offi. belli, lib.* 2. *cap.* 21. & *lib.* 3. *cap.* 9. *n.* 6. Caball. *resol. crim.* 294. *n.* 2. & 271. Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. jud. tit.* 4. *cap.* 14. & *seq. fol.* 490. & *seqq.* Bellin. *de re milit. part.* 8. *tit. unic. n.* 52. & *seqq.* Alvar. *fol.* 6. & 8. & ante eos, Bald. *in l. finium, num.* 2. *C. qui testam. fac. pos.*

(c) Casiod. *lib.* 5. *var. epist.* 27. *Aliquiter incumbendum est inchoatis cum jam vicinitas perfectionis accesserit, quòd spes effectus tædium laboris excludit: Et magnum genus incitamenti, credere desiderata complevi.*

(d) Lamprid. *in Severo: Disciplina Majorum Rempublicam tenet; qua si dilabatur, & nomen Romanum, & Imperium amittemus*, refert ex nostris Brisson. *de formul. pag.* 408.

488 El qual testifica * Valerio Maximo (e) que con solo esto se hizo señor del Orbe. Y lo mismo dicen otros Autores que han tratado difusamente de este argumento, y de las grandes utilidades que se siguen á la Republica de guardar rigurosamente los preceptos militares, y los daños de lo contrario, porque todo viene á faltar, si en esto se falta.

489 No solo * se contenta con esto el derecho, pero aun tiene ordenado, y establecido, que en castigos de semejantes delitos, se proceda breve, y sumariamente, y en dias feriados, porque sea de mayor exemplo, y escarmiento la pena (f).

490 Y esto puede ser * lo que quiso decir Valerio Maximo (g) quando requirió que fuesen *Asperos*, y *Abscissos*. Porque *Abscisso* significa en su ordinario sentido, cosa que se cotta, y ataja (h), aunque en el lenguage de Valerio, mas parece que se toma por *Rigurosa*, como lo dá á entender en otro lugar (i).

491 Y esto será * mas cierto, quando es notoria la gravedad, y calidad del delito, y sus circunstancias. Y asi se descubre, que no pueden tener, ni alegar los reos en su defensa cosa que les aproveche. Porque entonces, no solo en estos delitos, pero ni aun en otros es necesario hacer con ellos juicios formados, como lo enseñan algunos textos, y lo resuelven á cada paso muchos Autores (k).

Y lo que es mas * aun la citacion de los 492
reos se puede escusar en tales casos, con tener su fundamento en el derecho natural, y divino (l). Porque siempre en uno, y otro se escusa, y repele lo que no se tiene por necesario, como doctamente lo advierte el Glosador de las Decretales (m), á quien sigue la comun de otros muchos Doctores.

Y siempre * aconseja el derecho, que en 493
los casos graves, y que requieren demostracion exemplar, no se dilate un punto la pena, aunque los reos digan, que tienen cosas importantes que avisar á sus Principes, ó busquen otras escusas para conseguir este intento. Porque semejantes dilaciones no sirven sino de entibiar, y enflaquecer la justicia, y de que se busquen ruegos, artes, y trazas indebidas para evitar el castigo (n).

Y la misma razon * obra, que en los pro- 494
prios casos se pueda proceder, y executar sin embargo de apelacion, ó suplicacion. Porque este remedio es parte de la defensa, y quando se entiende que no la hay, no compete, pues no fue instituido para que sirva de dilacion maliciosa, sino de reparo, y presidio de la inocencia ultrajada, y atropellada (o): como en nuestros terminos lo advirtió Antonio Alvarez (p); y hablando en qualquier delito de perduellion, ó lesa Magestad, Mateo de Afflictis, Ludovico Carregio, y otros Autores, que refiere, y sigue

Ti-

(e) Valer. Max. *lib.* 2. *cap.* 7. & Veget. & alii ex *supra relatis*, Bicsius *lib.* 4. *de Repub. cap.* 7. *de bello*, Petr. Gregor. *d. cap.* 9. & *cap.* 11. Post. Faber. *lib.* 1. *semestr. cap.* 18. Caball. *resol. crim.* 204. *num.* 1. *Valenz. in discurs.* 2. *part. consid.* 3. *num.* 29. & 30. & *novissimè*, & latissimè Adam Contzen *lib.* 10. *Polit. cap.* 24.

(f) *L. divus, D. de feriis*, Ferret. *in tract. de re milit. tit. de milit. jur. & pœn. desert. insig. num.* 78. Pet. Faber. *lib.* 1. *semestr. cap.* 18. Cotet. *de jure & privil. mil. lib.* 3. *cap.* 6. & 8. Ajal. *lib.* 3. *cap.* 8. *in fine*, Caball. *resol. crimin. cap.* 294. *num.* 261. latissimè novissimus Marius Burgius *in tract. de modo proced. ex abrupto*, & in nostris terminis Alvar. *in tract. de fortalitiis fol.* 17. & 38. Don Francisco de la Barrera *en las adiciones á las leyes penales, tit. de los juicios militares fol.* 119. Donde refiere la instruccion que el Duque de Parma dió al Auditor General, y le dice, *que ha de proceder breve, y sumariamente, porque esto es lo que conviene á soldadesca, y milicia.*

(g) Valer. Maxim. *d. lib.* 2. *cap.* 2. ibi: *Aspero enim & abscisso castigationis genere militaris disciplina indiget, &c.*

(h) Calepin. & Nebrisens. *verb. Abscissus amputatus, fractus, abruptus, cap. de viro* 12. *q.* 2. ubi *abruptus*, idem est, quòd *abscissus.*

(i) Valer. *lib.* 6. *Sed aliquanto Charonda Tyrii præfectior, & abscissior justitia ad vim, & cruorem usque.*

(k) *L.* 1. §. *sed si neget*, D. *de tab. exhib. cap. si quis hominem de pace juratm. firm. cap. venerabilibus*, §. *idem cum seqq. de sent. excom. lib.* 6. Bart. *in l. scriptus num.* 6. *de relig. & sumpt. fun.* Abb. *in cap. ex parte el* 2. *num.* 2. *de offi. delegat.* & *in cap. inter eo el* 2. *de appellat.* Innocen. & Abb. *in cap. post electionem in fine de concess. præb. cap. ad nostram el* 3. ubi glos. & DD. *de jur. jur.* præcipuè Bald. *num.* 1. ubi inquit, *quod in notorii ordo est ordinem non servare*, Alvar. *in nostris terminis d. tract. fol.* 17.

(l) *Clem. Pastoralis, de re jud.* latè Did. Perez *in verbo.*

(m) Glos. *in cap. quoniam verb. Manifestum de filiis presbyt.* Bald. *in l. cùm frater em, num.* 8. *C. de his qua ut indig.* Innocent. Abb. & DD. *in c. vestra de cohab. Cler. & mul.* DD. *in l.* 2. §. *si de fromentaria, D. de administrat. ad civit. pertin.* & plures alii, quos refert & sequitur Navarr. *in tract. de spoliis Eccles.* §. 18. *n.* 5. Petr. *de potestate Principis, cap.* 26. *num.* 28. August. Barbos. *in remissionibus ad d. cap. quoniam*, & in nostris terminis Alvar. *ubi sup. fol.* 38.

(n) *L. Cùm reis* 18. *C. de pœnis: Cùm reis manifesta probatione convictis, spatium temporis ante sententiam datur, facultas supplicandi, vel quibuslam muligni arribus pœnas evitandi criminosissimis patet, cum & in homicidii crimine, & in aliis detectis gravioribus capitis, ultio differenda non sit: l. si quis* 6. §. *quid tamen* 9. *de injust. rupt.* optimus textus *in cap. si ea* 23. *q.* 4. *l.* 5. *ad fin. tit.* 27. *part.* 3. Jas. *in l. debitoribus, ex num.* 15. *D. de re judic.* Abb. *in cap.* 2. *col.* 2. *de mat. petition.* glos. *fin.* & ejus additio *in* §. & *si in rem, instit. de offic. judic.*

(o) *L.* 2. *D. de appellat. l.* 2. *D. ad Turpil. cap. cùm speciali*, §. *porrò*, & *cap. suggestum de appellat.* ubi Abb. & DD. idem Abbas *in rubr. eodem num.* 6. *l.* 2. *per tot. tit.* 23. *part.* 3.

(p) Alvar. *d. tract. fol.* 38.

Tiberio Deciano (q), y algunas leyes de nuestro Reyno.

495 Y esto es * lo que se debiera hever hecho en el caso de que tratamos, y Yo pedi, y supliqué luego que sucedió, en las primeras juntas que sobre él se hicieron.

496 Porque * no se nos pueda oponer de contrario, que en todas las cosas, en pasando el punto se pasa mucho. Y que en la materia de los delitos, es diferente la consideracion de los recientes, ó flagrantes, que la de los que con el tiempo en alguna manera se han olvidado, ó purgado, como lo dice Mateo de Afflictis, referido, y seguido por Mario Muta (r), resolviendo, que no se suele proceder en ellos á pena de muerte natural.

497 Aunque * esta doctrina tiene facil respuesta, pues mirado el texto en que la fundan, que es de Modestino Jurisconsulto (s), requiere lapso, ó transcurso de diez años, los quales aquí no han pasado, y tienen otras diferentes salidas, y exposiciones, que le dán algunos Doctores.

498 Este delito * es tal, que ni por diez, ni por veinte años puede prescribir, ni prescribe, como lo advierte Pedro Erodio (t), refiriendo, despues de Pausanias, y Polibio, el exemplo de los de Arcadia, que pasados mas de veinte años, vinieron á entender que su Rey Aristocrates los havia engañado, y vendido á ellos, y á los Mesenios sus compañeros, dexandose vencer fraudulentamente en una batalla que tuvieron con los Lacedemonios. Y asi como lo descubrieron, le mataron á pedradas, y declararon por traydores á todos los de su linage, y pasaron á otra familia el derecho del Reyno.

De manera, * que bien miradas las circunstancias de nuestro caso, todas están clamando por el castigo, y ninguna se podrá ponderar por los reos, que legitima, ni aun aparentemente pueda escusarles. 499

Y asi * lo que resta es, que los Señores de la Junta, que están dignamente nombrados para causa tan grande, la juzguen tambien (como Seneca dixo) con grande animo, volviendo por la reputacion de esta Monarquia, y dando satisfaccion general a nuestras Provincias, y á las estrañas, que ha tantos años que están á la mira de la resolucion que en ella se toma. Salvo, &c. 500

(q) Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 37. num. 39.* & vide text. & DD. *in cap. felicis de haeret. in 6. & in l. Pantonius §. rei perduellionis, D. de acquir. haered. & in l. 4. cum aliis tit. 2. part. 7. l. 3. tit. 7. libro 8. Ordinam. l. 3. tit. 18. lib. 8. l. 7. tit. 13. lib. 4. Recop.*

(r) Afflict. *ad constitut. Reg. Justitiarii, tit. qualiter Justitiarii, num. 7. lib. 1. & decis. 280.* Marius Muta *in capit. Regn. Sicil. tom. 2. cap. 18. num. 1. fol. 54. & cap. 117. num. 47. fol. 355.*

(s) *L. si divortio 25. D. de pœn.* ubi glos. *quod plus est punienda, qui heri fecit homicidium, quàm qui fecit jam est decennium.* Vide DD. ibid. Decium *cons. 535.* Gomez *de delict. cap. 1. num. 8.* plures per Tiraq. *de pœn. temp. caus. 29.* Mant. *in glossario, cap. 13.* Corras. *2. miscel. cap. 20.* Corsum. *1. indagat. cap. 19.* Caldeir. *3. var. cap. 2.* & Annæ. Robert. *lib. 1. rer. judic. cap. 10.*

(t) Petr. Herod. *rer. judicat. lib. 7. tit. 4. cap. 10. fol. 268.* Et quòd licèt delicta omnia regulariter vicennio præscribantur, hoc non procedat in crimine læsæ Majestatis, & aliis enormibus similibus, vide quæ dixi *in meo tract. de crim. parricid. lib. 2. c. fin.* Gigas *de crim. læsæ Majest. lib. 1. qualiter proced. q. 14. & 19.* Marsil. *in l. qui falsam, §. 1. num. 1. & seqq. D. ad leg. Cornel. de falsis.* Carrer. *in prax. tit. de homicid. §. 28.* Farinac. *de delict. tom. 1. tit. de inquisit. q. 2. num. 88. & q. 10. num. 29. & 30.*

(u) Senec. *lib. 10. epist. 72. Magno animo de rebus magnis judicandum est. Alioqui videbitur illarum vitium esse, quod nostrum est. Sic quædam rectissima, cùm in aquam demissa sunt, speciem curvi, præsertìque ventibus reddunt. Animus noster ad vera perspicienda caligat.*

DISCURSO POLITICO

SOBRE HAVER MANDADO LOS ALCALDES

de la Chancillería de Valladolid

HERRAR EN LA CARA A UNOS GITANOS,

que estaban mandados restituír á la Iglesia, con letra que decia *ladrones*, &c.

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ®
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

DISCURSO POLITICO

Sobre haver mandado los Alcaldes de la Chancilleria de Valladolid herrar en la cara á unos Gitanos, que estaban mandados restituir á la Iglesia, con letra que decia *ladrones*, &c.

OCasiona este Discurso haver los Alcaldes de la Chancilleria de Valladolid herrado en la cara á unos Gitanos, mandados restituir á la Iglesia por tres sentencias conformes, con letras que dicen *ladrones*, *inmunidad eclesiástica*. Que este linage de hombres Zingaros, Egipcianos, vulgarmente llamados *Gitanos*, sea pesimo, aborrecido de todas las Repúblicas, por su perverso natural, inclinados á andar vagando, siendo espias, ladrones, embusteros, y hechiceros, salteadores, y homicidas, lo advierten tratando de su origen, y de las penas estatuidas en muchos Reynos; y quando puede el Santo Tribunal de la Inquisicion proceder contra ellos, exornando con mucha erudicion Martin Magero *de advocatia armata, cap.* 8. *á num.* 70. el Maestro Fray Juan Marquez *en el Governador Christiano*, *lib.* 1. *cap.* 2. *fol.* 16. Christoval Besoldo *de Egyptianis*, y en el *Thesauro Practico*, *verb. Zingari*, *fol. mihi* 567. *num.* 6. Cesar Carena *de offic. Inquisit.* 2. *part. tit.* 12. *à num.* 257. y con elegancia, sin citar ninguno de los referidos, Olano *in Paralipom. lib.* 5. *cap.* 5. *tit.* 6. Don Francisco de Cordova *in Didascalia cap.* 50. Estos refieren muchos, exclamando, y haciendo inventivas contra su estrago escandaloso, y perjudicial modo de vivir, y en ellos se hallará quanto en la materia se quisiere saber. Atendiendo los Alcaldes á lo referido, y teniendo á los Gitanos por ladrones, acostumbrados á cometer horrendos delitos, y no pudiendo castigarlos condignamente, haviendo de ser vueltos á la Iglesia, se resolvieron en herrarlos, porque fueran conocidos, pareciendoles que les era permitido, por lo que dixo Aristoteles en las palabras siguientes: *Servile est, aut noxior stigmatibus notari*, refierelas Langleo *lib.* 10. *semest. c.* 2.

Para prueba de lo primero, es necesario suponer la costumbre antigua de todas las Naciones, que sellaban lo inanimado, y con tan gran puntualidad las mercaduras, y cosas de comer, que vino á decir Ciceron de su madre, que aun los cantaros que havian tenido miel, y arrope los solia sellar, porque las criadas á sombra de los vacios no se aprovechasen de los llenos, y despues mezclasen los unos con los otros, y no se pudiese tomar con rigor la cuenta de los que las havia entregado: *Villissima uti annulo clausa*, dixo Tacito 2. *Annal. cap.* 1. De esta notacion se entiende la significacion del anillo signatorio, tan celebrado en Autores sagrados, y profanos: dabase con un sello á las recien casadas, para enseñarlas cómo havian de ser caseras, y conservar el mueble de la familia, uno, y otro con Plinio, *lib.* 3. *cap.* 11. ibi: *Nunc cibi quoque, & potus annulo vindicata rapina*, y Clemente Alexandrino, *lib.* 3. *cap.* 11. ibi: *Dat ergo eis annulum aureum, nec eum quidem ad ornatum, sed ut ea obsignentur, quæ domi digna sunt; quæ custodiam propterea quod servandæ Dom. ad eas cura pertinet*; y Requena *en la venida del Apostol á España en el cap.* 9. *fol.* 72. en las palabras siguientes: *Esto refiere Metafrastes, y Ecumenio, sobre las palabras stigmata Domini Jesu in corpore meo porto*, que dán á entender tenia San Pablo algunas letras, ó señales en el rostro; porque decir, *stigmata Domini Jesu in corpore meo porto*, significa tener algunas señales hechas con yerro en la cara, quia *stigma* est punctum, vel nota aliqua ferro facta: Santo Tomás dice, que es señal hecha con yerro ardiendo, aludiendo á que antiguamente se solia usar por castigo; y en tiempo de Juliano Apostata era ordinario escrivir las frentes á los Christianos, como ahora se usa en los esclavos por pena, y por nota.

Lo segundo que dixo Aristoteles: *Aut noxiorum stigmatibus notari*, que hace en favor de los Alcaldes, se prueba, aunque por derecho divino podia ser deformado el rostro, sacando en pena un ojo, *cap.* 22. del Exodo, *cap.* 16. del Levitico; y siendo esto mas que herrar la cara, corre llanamente la consecuencia, *ex regula, cui licet quod plus est, multo magis quod minus est permitti debet*; y por ley de los Longobardos, que refiere Camilo Borrelo *de Magistrat. edict. lib.* 2. *cap.* 8. *num.* 444. los ladrones podian ser herrados en la cara: y en Napoles por Constitucion del Rey Carlos el Primero, y en Castilla pone la *l.* 6. *tit.* 28. *part.* 2. que se hierren en el rostro los Soldados que hurtaren en el exercito, y en ella lo advierte Gregorio Lopez *glos.* 3. y la *l.* 5. *tit.* 1. *lib.* 5. *Recopil.* determino, que el casado dos veces se herrase en la frente, explicant benè Matienzo *glos.* 4. *num.* 1. Acevedo *num.* 22. Agustin Barbos. *in cap.* 3. *crimin. fals. num.* 3. con Farinacio *quæst.* 17. y con otros

UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN
DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

ottros; y esta pena se les ponia á los condenados in metallum, ut ex Suetonio *in Caligula*, Tacito *in Annal.* & aliis observo 2.*tom. de Gubern. Indiar. lib.*1. *cap.*14. *num.* 10. Sin embargo los Alcaldes excedieron mucho, executando lo que no pudieron por defecto de jurisdiccion, y de justificacion. Lo primero, porque con el pleyto de inmunidad, en el interim que pendia, se suspendió el exercicio de su jurisdiccion, *cap. si Judex laicus, de sent. excom. in* 6. ibi: *Quivis processus penitus conquiescat*, porque su conocimiento pertenece privativamente al Eclesiastico, Pedro Lacario, *tit. de bl. ut famili, quæst.* 5. *num.* 71. Narbona *in l.* 20. *tit.* 1. *lib.* 4. *glos.* 23. *num.* 14. Marco Antonio Genuense *in Practica Archiepiscopali, cap.* 17. *num.* 5. Dian. 3. *part. tit.* 1. *resol.* 32. Agustin Barbosa *de pensionib. quæst.* 8. *num.* 46. reprobando justamente á Cevallos, que en caso notorio de no haver de gozar el delincuente de la Iglesia, dixo que se podia dár autos de legos, Don Feliciano de Vega en el *cap.* 2. *de Judæis, num.* 136. afirmando, que en dos ocasiones que pretendieron esto los Fiscales de Lima, se declaró, que no hacia fuerza el Juez Eclesiastico, y se le remitió la causa para que procediera, en que conviene Genuense *supr.* dicens: *Ita judicatum*, y solo pudieron actuar examinando testigos, Micael Ferrer. 3. *part. observat. cap.* 262. Jacobo Cancerio 3. *part. variar. cap.* 10. *num.* 63. Pasar á condenacion les está prohibido, *cap. inter alia, de immunit. Ecclesiar.* ibi: *Neque damnari debet ad mortem, cap. sed constituimus*, ibi: *De morte, & debilitate, & omni pœnarum genere sunt securi, cap.* 7. *quæst.* 4. *l. præsenti* 8. *§. sanè, C. de his qui ad Eccles. confug.* Ant. Diana alegando muchos *6. part. tit.* 1. *resol.* 33. Bobadill. *lib.*2. *cap.*14. *num.*96. Mario Cautelo *de immunit. Eccles. lib.* 1. *quæst.* 12. y haverlos herrado, fue mas que condenarlos á Galeras, porque esta pena fuera temporal, y se podia revocar, y la de haverlos herrado en la cara no, y es de por vida, y quanto se ofenda la justicia con la execucion de pena que no pueda reparar, considerólo bien Seneca *lib.* 2. *de ira, cap.*23. diciendo: *Potest pœna delata exigi, non potest exacta revocari*, Aneo Roberto *lib.*1. *rer. judicat. cap.*4. *fol.*44. y porque no estando suspendida la jurisdiccion, y teniendo probada su culpa, debieron ser codenados conforme á ella, sin exceder, *l. sanctimus, Cod. de pœnis*, ibi: *Nec ulterius progrediatur pœna, quam reperiatur delictum*, el señor Valenzuela *cons.* 91. *num.*47. Aneo Roberto *rer. judicat. cap.*9. Giurba *consil.*83. *num.*19. Alberico Gentil *de jure belli, lib.*3. *cap.*2. Julio Cesar Calvino *de æquitate, cap.* 26. Farnesio *de Republica, lib.*2. *panegyr.* 5. *cap.* 8. y no herrarlos en la cara, por ser contra lo dispuesto en el derecho comun en la *l.* 17. *C. de pœnis*, en las palabras siguientes: *Si quis in metallum fuerit pro criminum deprehensorum qualitate damnatus, minime in ejus facie scribatur: cum & in manibus, & in suris possit pœna damnationis una inscriptione comprehendi: quo facies, quæ ad similitudinem pulchritudinis est cœlestis figurata, minimè maculetur*, Galganeto *de jure publico, lib.*1. *tit.*14. *n.* 16. Nigris *cap.* 19. *num.*29. Azor *institut. moral.* 2.*tom. lib.*2. *cap.*32. *quæst.* 6. Borrelo, Fray Basilio Ponce de Leon, Pedro Gregorio, y Yo en los lugares que ván citados, resolviendo Borrelo en el *num.* 445. con Angelo, Ostiense, Juan Bautista Asinio, y otros, que no vale el Estatuto que condena á herrar en la cara en pena de algun delito; y que por esto el que hizo en Napoles el Rey Carlos, se abrogó en la costumbre, siendo tenido por demasiadamente severo, é injusto, y por el del Reyno en la *l.*6. *tit.* 31. *part.*7. ibi: *Algunas maneras son de penas, que las non deben dár á nengun home por yerro que haya fecho, así como señalar alguno en la cara, quemandole con fuego caliente, ó cortandole las narices, nin sacandole los ojos, nin dandole otra manera de pena en ella, de que finque señalado. Esto es, porque la cara del home fizo Dios á su semejanza: é porende nenguna Juez non debe penar en la cara: antes defendemos que lo non fagan. Cá pues Dios tanto lo quiso honrar, é enoblecer, faciendolo á su semejanza, non es guisado, que por yerro, é por maldad de los malos sea desfeada, nin destorpada la figura del Señor*; Aloysio Novarino *lib.*3. *sacror. selectior. cap.* 7. *num.* 343. Este uso consideró Job quando dixo: *Qui præcepit Soli, & oritur, qui claudit stellas, quasi sub signaculo*: Manda al Sol que no salga, y obedece, y guarda las estrellas, como si las cerrase con su sello, advirtiendo el Maestro Fray Juan Marquez *en los dos Estados de la Espiritual Jerusalén, vers.* 8. *conside.*3. *fol. mihi* 314. Fray Basilio Ponce de Leon *variar. disp. quæst.* 7. *cap.* 2. diciendo: *Denique non solum inanimatis verum est, animatis quoque rebus dominor; signata, vel appensa fuisse ostendam*; executabase en lo animado en las bestias, en el ganado, y en los esclavos, herrandolos con la marca, y sello de sus dueños, para que fuesen conocidos, Alciato *lib.*1. *parerg. cap.*26. Langleo *dict. cap.*2. Marcial. *l.*12. *Epigram.* 62.

Frons hæc stigmate non meo notanda est.

Seneca *epist.* 45. ibi: *Non enim me cuiquam mancipavi, nullius nomen fero*, y quando se hacia solo con este fin, se ponian en lo oculto del cuerpo, en el hombro, ó brazo, *leg. stigmata, C. de fabricensib. l.* 1. *§.*8. *ff. de serv. fugitiv.* ibi: *Tamdiu autem custodiuntur, quamdiu ad Præfectum Vigilum, vel ad Præsidem deducantur, eorumque nomina, & notæ, & cujus se esse quis dicat, ad Magistratus deferantur; ut facilius agnosci, & percipi fugitivi possint, l. locum, §.* 1. *ff. de usufr.* ibi: *Usufructuarius, nec contrariis quidem miniteriis, aut inusitatis artificium ejus corrumpere possit, nec teretum cicatricibus deformare*; que prueba lo

lo mismo, conforme á la exposicion de Conano 2. *comm. cap.* 6. *num.* 4. que dice: *Facultatem esse notandi servi, dum nec eum quis deformat, nam in occulta aliqua corporis parte notas servo inurere, Dominum indicantes, ut ovet solemus, etiam fructuario fuit concessum.*

Los esclavos delincuentes se herraban en la cara, para mayor ignominia suya, y terror de otros, de que habló Ausonio en su Epigrama, diciendo:

Tam segnis scriptor, quam lentus, Pergame, cursor,
Fugisti: & primo captus es in stadio.
Ergo notas scripto tolerasti Pergame vultus:
Et quas neglexit dextera, frons patitur.

y Plinio *lib.*18. *cap.* 3. que por esto les llamamos gente de cara escripta: *Nunc eadem illa vincti pedes, damnatæ manus, inscripti vultus exercent*; Apulejo *de Asino Aureo, lib.* 9. tratando de esclavos: *Tunc litterati frontes*, Langleo con Juvenal, Teofilo, y otros *dicti. cap.*2. Pedro Greg. *lib.* 31. *Syntagmat. cap.* 35. el Maestro Fray Juan Marquez *en el Governador Christiano, lib.* 1. *cap.*2. *fol.*11. Navarrete *Discurso Politico* 39. con Ciceron, Seneca, y Plinio, Fr. Basilio Ponce *dicti. cap.*2. con Plutarco, Vegecio, y otros, Justo Lipsio *de milit. Roman. dialog. ult.* A esto atendió el Apostol San Pablo, teniendose por esclavo de Jesu-Christo, diciendo *6. ad Galatas*: *De cætero nemo mihi molestus sit, ego enim stigmata Domini Jesu in corpore meo porto*; romancea estas palabras el Maestro Fray Juan Marquez *en la Espiritual Jerusalén, vers.*2. *consider.*4. *fol.*500. diciendo: *En lo demás no me seais molestos, que la S, y Clavos de Jesu-Christo mi Señor, en los dos carrillos me la hallareis escrita.* Conviene en la sustancia Fray Basilo Ponce *dicti. cap.*2. *Guisado que por hierro, é por maldad de los malos sea desfeada, nin destorpada la figura del Señor*; haverla ignorado, es gran descredito suyo, *l.* 2. *ff. de orig. jur.* ibi: *Turpe est Patricio & nobili viro, & causas oranti, jus, in quo versatur, ignorare*, Antonio Fabro *en la Jurisprudencia, tit.* 1. *princip.* 4. *illat.* 2. Camilo Borrelo *cons.* 23. *num.* 37. Bobadilla *lib.* 5. 3. *num.*26. Osualdo *en las notas á Donello, lib.*21. *cum liter. B.* Y si conforme á lo que se debe entender, supieron lo que dispone haverla quebrantado, en menosprecio de la inmunidad, y reverencia que se debe á la Iglesia, y de la obligacion que tuvieron de volverlos ilesos, contraviniendo á su devocion con escandalo que se causa, es culpa muy grave.

FIN.

UANL UNIVERSIDAD AUTÓNOMA DE NUEVO LEÓN ® DIRECCIÓN GENERAL DE BIBLIOTECAS

UANL
DAD AUTÓNOMA DE NUEV
CIÓN GENERAL DE BIBLIOTEC