



P O R <sup>5</sup>  
 EL REAL FISCO  
 DE LA INQUISICION  
 DE SEVILLA:

EL DOCTOR

D. IVAN GONZALEZ  
 DE SALCEDO,  
 MAESTRE-ESCVELA, Y CANONIGO  
 DE LA SANTA IGLESIA DE CORIA,  
 INQUISIDOR APOSTOLICO EN DICHO TRIBVNAL  
 que haze oficio de Fiscal.

Senec. lib. 1. declamat. 7. vers. Relictus:  
*MAGNA ENIM VI, OPVS EST, VT ALIQVIS  
 accusans se miserabilem faciat.*

S O B R E

*QUE LA PENA DE CONFISCACION DE BIENES,  
 contenida en la condenacion de la memoria, y fama de N. difunto,  
 reo en delitos de Indaismo, ha de comprehēder las dos tercias partes  
 de la herencia de N. hijo suyo, aunque no tuuo noticia alguna el  
 dicho reo de la delacion de dicha herencia; y aunque fue antes  
 que se le defriesse la perpetracion del crimen  
 de Heregia.*

EN SEVILLA. Por Iuan Gomez de Blas, su Impresor mayor,  
 y del Santo Tribunal de la Inquisicion.  
 Año de 1665.



P O R  
EL REAL FISCO  
DE LA INQUISICION  
DE SEVILLA

EL DOCTOR

D. IVAN GONZALEZ  
DE SALCEDO,  
MAESTRE-ESQUEVA, Y CANONIGO  
DE LA SANTA IGLESIA DE CORIA,  
INQUISIDOR APOSTOLICO EN DICHO TRIBUNAL  
que haze officio de Fiscal.

MAGNA ENIM VIRTUS EST IN ALIIS  
accipere se miserrabilem faciem  
Senec lib. i. de declinat. & vet. R. Rufus.

S O B R E

QUE LA PENNA DE CONVERSION DE BIENES  
conviene en la conversion de la persona de la misma  
que en dicitos de las mismas, la de conversion de los bienes  
de la persona de N. Sr. J. que no se debe hacer  
de los bienes de la persona de N. Sr. J. que no se debe hacer  
que se le debe de la persona de N. Sr. J.

EN SEVILLA, Por Juan Gonzalez de Salcedo,  
y del Santo Tribunal de la Inquisicion  
de Sevilla.



Rendiò el Santo Oficio de la Inquisicion de Seuilla a N. pordelitos de Iudaismo, y con sequestro de bienes; y casi vn año antes de la prision, muriò en la Ciudad de Lima vn hijo suyo sin dexar descendientes, y dexando a su padre instituido heredero en las dos tercias partes de su hazienda, en conformidad de la ley Real.

Muriò despues el Reo, sin tener noticia de dicha herencia: prosiguióse la causa de Fê, substanciandose en la forma que el Derecho, è Instrucciones del Santo Oficio disponen en los juizios cõtra Reos difuntos: huuo sentencia declaratoria del delito, fue cõdenada la memoria, y fama del dicho N. Iudayzante, y declarado a fauor del Fisco el perdimiêto de todos sus bienes, derechos, y acciones, desde el instâte, y tiempo en que cometió el delito de la Heregia; y en su consequencia pretende, que la confiscacion ha de comprehender las dos tercias partes de la herencia del dicho N. hijo del Reo.

Parece muy dudosa la pretension, porque el Reo no hizo, ni pudo, acto alguno que perficionasse el derecho referido, para poder transferirle en el Fisco el efecto del crimen; y en caso que pueda considerarse derecho bastante para la sucession, ò transmision, resiste, y obsta al Reo la incapacidad que contrae con el mismo delito de Heregia, haziendo lugar a los herederos legitimos. Con que respecto de las dos tercias partes de dicha herencia, no dà materia sobre que cayga la confiscaciõ, pues la sentècia declaratoria del delito debe obrar igual retroraccion para el efecto de la incapacidad del delincente, que obra para el tiempo de la confiscacion.

Diuidese este Informe en dos Articulos. El primero procura aclarar el fundamento, alusion, y congruencia que tiene la practica del Santo Oficio, en relaxar a la justicia, y braço seglar los huesos, y estatuas de los Hereges difuntos, y condenar su memoria, y fama: que aunque para examinar lo que promete pudiera acobardarme la nota con que Seneca desca-

De breuitate vit. *Græcorum iste morbus fuit, querere, quem numerum remigum Virescens habuit; prius scripta fuisse alias, an Odisea, præterea apud eum esset autoris alia deinceps huius nota, que siue contrineas, nihil tacitam concientiam iuvant, siue proferas non desit videberis, sed molestior.*

Laurent. Beierlinch. theatr. vitæ human. verb. statua, fol. 339. lit. C. *Phaurorini statua æream Athenienses deiecerant, eo quod insensissimus fuisse Hadriano Casari. Id postea quam philosofo nunciatum est nihil planè commotus dixit; ostendit Socrati ab Atheniensibus aurea priuari statua, quam aurire cicuta. Contempsit uti prudens finis statue gloriæ vita incolumi.*

(A) *supra si ob*

(B) *forma si*

(A) de sacredita semejante dililigècia: estoy persuadido à que en el campo que ofrecè este papel, no se arroja la hoz en mies agena, tanto porque ninguno de nuestrros Autores lo ha tratado, quanto porque la impiedad, ò ignorancia de muchos acusa de menos graue, tan ponderosa, y vil demonstracion, juzgando por ociosa la perdida de la honra, salvandose la vida, como lo respòdiò Fauorino (B) Philosofo de Athenas, en ocasion de aver demolido su estatua los Atheniètes, por ser enemigo del Emperador Adriano.

El segundo defiende que se deben juzgar, y declarar por confiscadas, y pertenecer al Fisco las dos tercias partes de los bienes que dexò el hijo de N. Herege, condeñado, que premuriò à su padre, aunque al tiempo de su fallecimiento avia incurrido el padre en el crimen de Heregia.

ARTICVLO I.

(1.)

L. 1. ff. de iust. & iur. & ibi Cuiac. & Petr. Faber. l. 2. tit. 27. part. 2. l. 5. tit. 1. part. 5. ex Arist. lib. 1. Ethic. cap. 5. Simanc. de Rep. lib. 99. cap. 22. Solorcano de partitid. lib. 1. cap. 1. Amay. lib. 2. obliet. cap. 4. num. 1. Redin. de maieft. Princip. 8. sed per legitimos num. 1. & 8. Botin. de Repub. lib. 5. cap. 4. Besold. disertat. 2. de pen. pan. & leg. cap. 1. Petr. Greg. de Rep. lib. 2. cap. 2. Oforio de Reg. instit. lib. 7. Carol. Sygon. de Rep. Athen. cap. 4. fol. 108. D. Petr. de Sauced. cū fraterino sanguine, & paterna beneficentia me deuinxit amor, tract. del contray. cap. 2.

(2.)

L. 2. ibi: *Quod virtutis causa fiat, ff. de alcat. l. 1. §. & qui operas, ibi: Quia virtutis ostendendæ gratia hoc faciunt, ff. de g. o. l. Amay. l. vnic. C. de ve-*

**E**striuan las Republicas en el castigo, y premio, y juzgase imposible su cõservacion, si hiziere vicio la distribuciõ de estos dos medios, por darse en vno, y otro firmeza à la emulacion de la virtud, y al temido escarmiento. (1.)

Por este fin admitio Roma, entre sus Cenforias costumbres, los certamenes que inventò Grecia para exercicio de virtud, (2.) concediendo a los que cõ legitimo brio salian vencedores, essenciones de las cargas civiles; y conmodidades pecuniarias. (3.) Y a su imitacion se introdu-

xeron

3

xeron despues, y se continuan los Grados de las Vniversidades, con insignias, privilegios; y salarios competentes. (4.)

Por el mismo fin, y segun la importancia de la empresa, sacron tubiendo estos aprehensivos honores a otra superior calificacion significada en los Collares, y Coronas: (5.) siendo los Athenienses los primeros que en persona de Pericles, Ciudadano suyo, le costearon al Erario este alimento de la virtud: cuya acertada politica renouaron, y conseruan en nuestros siglos, con menos ambicioso, y mas sagrado instituto, los Habitros de las Ordenes Militares. (6.)

Y estendiose a vezes la prerrogatiua que conseguia el militar aliento, ò desvelo politico de vn sujeto, a su familia, (7.) a su posteridad, a los titulos, (8.) y a las estatuas: (9.) para que los frutos de aquellos honores, y la memoria de los Varones heroycos, a quienes representauan los retratos, les encendiesse en emulacion, ò ayivasse el ardimiento heredado, para emprender nuevas hazañas en vtilidad de la Republica. (10.)

No tuuieron poca parte en esta apeteçid, gloria de la posteridad los Sepulcros, y Epitafios, (11.) que con sus interpciones dauan alma a las piedras que los engrandecian, particularizandose tambien los Romanos en tener Sepulcros para las familias, (12.) porque se conserva mas firme la memoria, viendo las Vrnas que son religioso deposito de las cenizas de los

B ma-

venat. fer. lib. 10. à num. 11. D. Cebal. Covarr. thes. de la leng. Castellan. verb. *Iusta belli simulacrum.*

(3.)

L. si duas. §. Vlpianus, ff. de excusat. tutor. l. *Commodi, que propter coronas sacras prestantur*, ff. de re iudicat. l. spé, 1bi: *Commoda p. a. miorum.* C. qua res pign. Virruv. de archit. lib. 9. Horat. lib. 1. od. 1. Petr. Fab. Agonist. lib. 2. cap. 13. l. vnic. 1bi: *Coronasti non genulis corruptis ac redemptis*, C. de Athlet. lib. 10. & ibi Amay. à nu. 14. Cicer. apud Revard. ad l. xij. rab. cap. 15. D. Pet. Pantoj. de aleat. in d. l. 2.

(4.)

Ex l. Magistros, C. de profess. lib. 10. Petr. Fab. Agonist. lib. 3. cap. 28. Didac. Perez l. 20. tit. 4. lib. 4. ordin. Aleat. lib. 1. Parer. cap. 10. Ant. Gom in l. 83. Taur. num. 16. Calan. Cathalog. glor. mund. part. 10. confid. 367. Amay. in d. l. vnic. n. 29. Andr. Mend. de iur. Academ. lib. 1. quæst. 11. in terminis p. i. legiorum, idè Amay. num. 30. Tiraq. de nobilit. cap. 5. num. 1. Aceved. l. 2. tit. 10. lib. 8. Recop. Garcia de nobilit. glos. 35. à num. 4.

(5.)

Valer. lib. 2. cap. 6. Linius. lib. 7. de cad. 7. Veget. de re milit. lib. 1. Tertul de Coron. milit. cap. 7. Meurl. de Archont. Athen. lib. 2. cap. 4. Sygon. de antiq. iur. civil. Rom. lib. 1. cap. 15. Salmath. in Panist. tit. 55. Ant. Gelnocet. Attic. lib. 5. cap. 6. Rosin. antiq. Roman. lib. 2. cap. 27. Ioan. Baltrin. de re milit. lib. 6. cap. 4. Zerd. in Tertull. de Coron. milit. cap. 7. Lipf. de milit. Rom. lib. 5. cap. 17.

(6.)

Saavedr. impress. polit. 23. *Pretium virtutis*, D. Ioseph. Micheli, Thelord. de la Cauall. fol. 29.

(7.)

Cicer. in Verr. vltim. action. *Ob earum laborem, ac sollicitudinem, fructus illos datos, antiquiorem insenaru sententia dicende locum, togam p. et. et. s. scilicet curulem, ius, imagines, ad memoriam posteritateque prodend. au.* Sueton. in Galb. cap. 28. Polid. Virg. de inventer. lib. 2. cap. 23.

(8.)

L. 1. C. vt nemo privat. Sueton. in Tiber. cap. 17. Liv. lib. 26. Ovid. Fast. 2. Bur. in l. fin. ff. de orit. iur. Angel. C. qui solvendo, ff. de heret. instit. Turquet. de nobilit. gentilit. lib. 2. cap.

cap. 9. Pancirol. var. lib. 1. cap. 2.  
V Volph. Lac. de Rep. Rom. lib. 3.  
c. 18. Theod. Hoeping. de iur. insign.  
cap. 22. Camill. Borell. de praest. Reg.  
Cathol. cap. 41.

(9.)

L. lex quae tutores, ibi: *In qua maiorum imagines*, C. de admin. tut. l. si statua, ff. de injur. l. fia. C. de stat. & imagin. Meurs. de Archent. Athen. lib. 2. cap. 15. Carol. Sygon. de Repub. Athen. lib. 2. cap. 4. Ofwald. lib. 2. 4. comment. cap. 22. lit. R. Valenc. conf. 83.

(10.)

Abb. in cap. venerabilis Valenc. d. conf. num. 156. Tiraq. de nobilit. cap. 6. num. 15. D. Ioan. Tamai. Salaz. in Martyrolog. Hispan. in praef. apposit. t. Ant. Padilla de fideicommiss. in rubr. fol. 4. *Arms quoque, & insignia, quae in maiorum creatioe imponitur, vel ipsi Republicae utilia sunt, et liberi eius & caeteri, ad praecleara facinora imitanda eorum contemplatione praevocentur.*

(11.)

L. Monumentum, ff. de relig. & sumpt. l. quidam testamento ff. de edict. inst. Cicer. lib. 1. de offic. Capitoline. in Gordian. *Sepulchrum militis fuerunt, apud Circum Castrum in finibus Persidis titulum binafructi addentes, & Gracchi, & Latinis, & Terficiis, & Indaeis, & Aegiphsis literis, ut ab omnibus lizerent, &c.* Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 61 cap. 14. Carol. Sygon. de iur. antiq. Civ. Rom. lib. 1. cap. 8.

(12.)

L. familiaria, ff. de religio. l. ergo, §. is autem, ff. de fideicommiss. libert. l. quia perinde, ff. ad Trebell. Besson. lib. 2. Sele & cap. 14. Forcat. Dialog. 1. num. 8. Ant. Pichard. §. religiosum, inst. de rer. divis.

(13.)

Cap. 1. cap. fraternitatem de sepult. Lael. Zech. de Rep. Ecclesiast. cap. 28. de Paroch. num. 17. Paul. Falf. de vitiat. lib. 1. cap. 25. num. 12. Barbof. de universitat. Ecclesiast. lib. 2. c. 101. num. 31. 32. tit. 13. part. 1. Greg. Lop. glos. c. in l. 5. d. tit. & part.

(14.)

L. bello auit, ff. de excusat. tut. prin. inst. eod. Cicer. Philip. 9. Plato lib. 5. de Rep. Virg. lib. 2. Aeneid.

Thu-

mayores: piedad, ò consuelo, que le vemos canonicado en algun modo por el Derecho Pontificio, pues dispone que en caso de morir abintestato, sea enterrado el difuto en el Sepulcro de sus mayores. (13.)

Pero el Monumēto mas glorioso le dedicò el comun aplauso a los Autores de las acciones heroycas, conservandolas libres del olvido en el recuerdo eterno de sus nombres. (14.) Afsi lo censuran elegantemēte Thucidides, y Ciceron. (15.) Y por essa causa rehusò Tiberio q̄ la España Citerior le leuarrasse estatuas, dessecandò en vez dellas, la amorosa, y perpetua duracion de su memoria. (16.)

§. I.

**P**OR iguales passos encaminaron la vengança de los delitos, hermanando la proporcion de estos contrarios, no solamente en las circunstancias de la culpa, (17.) ò en la preferida atencion que se merecieron los delitos publicos, (18.) sino en aplicar a diversos tiempos, y ocurrencias el rigor de medicina qual pedia la rebeldia de la enfermedad: (19.) providēcia que notò expressamēte Thucidides, (20.) y viò Roma practicada en la ley Julia de las adúlteras, pues hasta que se promulgaron sus capitulos las castigauan los parientes, siendo vengadores de su culpa los que serian defensores de su inocencia. (21.)

Participaron desta providente variacion los delinquentes en lesa Magestad, siendo el destierro su mas antigua pena.

fi

- (22) si merece Carlos Sygonio entera fe,
- (23.) y si no la merece Frãco Hotomano.
- (24.)

Afirma este, aver sido en aquellos primeros siglos el Campo Marcio, teatro al vltimo suplicio del traydor puesto en vn palo; pero esta sentencia debe entenderse en el delito de *Perduelion*, ya fuesse por ley fundamental de Romulo, (25.) compilada por Numa entre las suyas, (26.) ya efecto violento de la tirania de Tarquino, como lo concluye Ciceron (27.) en la defensa de Cayo Rabirio; ò ya con mas certeza por ley especial promulgada en los primeros alientos de la Republica Romana, siendo su Consul Valerio Publicola, como lo testifica (28.) Livio. Danos en ello expresa prueba a la distincion, entre el delito de *Perduelion*, y *Lesa Magestad*, de cuya diferencia ofrecẽ no oblcura confirmaciõ los I. C. Marciano, y Vlpiano: (29.) y de verdad huuo en la execuciõ de la pena, aun despues que se promulgaron las leyes Gabina, Varia, y Cornelia, y (trãferida la suma potestad) las leyes de Cesar, y Augusto, confundidas ambas con el vnico nombre de *Iulia*, por aver en essa circunstancia cumplido Augusto la obligacion de adoptado, segun lo obserua practicado en otras leyes del mismo Emperador, la vniuersal erudicion, y doctrina del señor Dõ Francisco Ramos del Mançano. (30.)

En ambas leyes señalaron a los transgressores la pena del destierro, explicado

(15.)

Thucid. lib. 2. *Ilustrium virorum sculebrum omnis terra est; & monumentum est, non tantum inscriptio in tumulo, sed etiam scripta memoria, que in mentibus non in tumulo commemoratur. Cicer. pro Marc. & pro M. Iou. Ex omnibus primis virtutibus, amplissimum est principum gloria, que vite breuitatem, posteritatis memoria conuolatur.*

(16.)

Tacit. lib. 4. anulo. Saavedr. em. pref. 100.

(17.)

Laut facta, ß pena grauior l. respiciendum, ß de pan. cap. 6. et iuratis 12. quãt. 2. Loc. de Penn. in l. 1. C. de defertor. lib. 12. Redin. de maiest. ß sed per legitimos à num. 77.

(18.)

Alex. ab Alex. omni gena eruditio- ne diu. gen. lib. 2. cap. 13. & lib. 3. cap. 5.

(19.)

Arg. l. vnic. tibi: *Vi quos ad vite decora, domestica laudis exempla non prouocant, saltem correctionis medicina com- pitat. C. de emendat. prop. inq.*

(20.)

Thucid. lib. 3. *Etenim verisimiles est, mitiores penas olim in maxima scelera constitutas fuisse, sed cũ temperi progressu penarum leges violarentur, ad mortem plerique profertur.*

(21.)

Ex Lituio D. Nicol. Anton. de exilio lib. 1. cap. 1. num. 2. in finat. Covar. de sponsal. 2. part. cap. 7. num. 1. & 2

(22.)

Paul. lib. 5. sent. tit. 19.

(23.)

Carol. Sygon. de iudic. lib. 2. cap. 29.

(24.)

Franc. Hothom. de verb. iur. verbo *Perduelles*. Aut. Math. de crimin. tit. 2. cap. 3. num. 1.

(25.)

Ex Dionis Halicarn. lib. 2. Tiber. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 2. num. 1. cap. 6. num. 1. cap. 31. num. 1. Lips. de Reg. legib. Sygon. de anu. iur. ci. vil. Rom. lib. 2. cap. 29.

(26.)

Stephan. Dig. ann. Rom. lib. 1. de pti mont.

(27.)

Cicer. pro Rabir. *Seu ne Romuli quidem, qui Numi Pompilij, seu Tarquinij superbissimi, atque crudelissimi Regis ista sunt cruciatus carnis.*

(28.)

Liv. lib. 2. *I ara deinde leges, & alij interiectis, de provocacione adversus Magistratus ad populum: sacrandoque eum bonis capite, qui Regni occupandi consilia inijisset.*

(29.)

L. 3. & l. fin. de planis, ff. ad l. Iul. Maieft.

(30.)

Ex l. qui in adoptionem, l. si is qui ff. de adopt. l. 3. si pater, ff. de honor. possel. Dion. lib. 48. D. D. Franciscus Ramos del Mancano, legalis scientiar Antesignanus in lect. ad l. Iul. & Pap. in prin.

(31.)

L. 2. de exactis de in lect. ff. de orig. iur. Cicer. d. orac. pro Rabir. *Ista laus primum est maiorum nostrorum Quiritis qui expulsis Regibus vestigium nullum in libera populo crudelitatis Regi. reinvenerunt.* Petr. Gudel. de iur. novif. lib. 5. cap. 13. num. 27.

(32.)

Tit. Liv. lib. 4.

(33.)

Paul. d. cap. 29. *Nunc pro humiliores bestij obijciuntur, vel vini exaruntur: boniores capite puniuntur.*

(34.)

Dict. l. fin. ff. ad l. Iul. Maieft. etiam Paulus et ansumptuè in l. memisse C. eod.

(35.)

Dict. l. fin. l. Maieftatis. C. eod.

(36.)

L. 1. ff. ad l. Iul. repetund. l. fin. ff. ad l. Iul. pecular. Per. Barbof. in l. Si filius de iudic. num. 160. Amay. l. eorum. C. de iur. filic. lib. 10. D. Ioan. Solorç. dilucid. in lib. 5. cap. 11. Polit. Indian Reuerendiss. D. D. Nicolsus Fermofo, post egregie naatam operam rei literarie, & S. Inq. m. neri in tractu Vallisoleran, & Supremo Senatu, ad Asturicensis Ecclesiam euectus, de Conñic. alleg. 59. per tot.

en la aqua, & ignis interdiction (fiel argumento, aunque castigo de la Romana libertad) y causa per ventura, de no averle establecido indistintamente pena capital a tan atroz delito; (31.) pues es constante, que despues de la repulsa de los Reyes se executò en los Perduelles Marco Manlio, y Casio, como maxima fundamental, para la duracion, y conservacion de las Republicas, segun representò al Senado, y pueblo el Dictador Tito, Quincio Cincinato en la oracion contra Publio Mevio. (32.)

**Y**A en tiempo de Alexandro. Seuero, en que floreció el I. C. Paulo, avia pasado a capital la pena de la traición; (33.) pero no se averigua el Autor de su establecimiento, ni en las Pandectas ay texto alguno que haga mencion de tal pena, aunque generalmente la confunden sin distinguir los tiempos. Solo Vlpiano definiendo, ò describiendo este delito, enuncia la confiscacion de bienes (34.) impuesta al traydor: y responde, que su delito no se acaba con la muerte: descubriendonos en su respuesta otra especialidad, con que privilegiaron la satisfacion que se debia a la Magestad ofendida en primera cabeza; (35.) por estar en contrario las ordinarias reglas del Derecho: pero ya en nuestros tiempos estendida esta especialidad a diferentes casos, y delitos, (36.) en que se procede muerto

el reo.

Con-



§. III.

**C**onfirmaron el rigor del vltimo su-  
 plicio los Emperadores Archadio, y  
 Honorio, (37.) expreſſado la confiscaci6  
 de bienes, y macomunado a los hijos del  
 traydor en el castigo de la mendiguez, y  
 perpetua infamia. Ya porque se temieron  
 que la imitacion de los padres avia de  
 quedar vinculada en los hijos, con la ocul  
 ta influencia de la sangre (38.) (fundamē  
 to a los estatutos que piden pureza (39.)  
 de ella) Ya porque considerasen los legis  
 ladores para la extencion deste castigo,  
 que los padres reprimirian sus alevosos  
 pensamientos, viendo el mayor dolor  
 que les amenaza en la pena de los hijos:  
 (40.) consideracion que induxo a los  
 Egipciosa castigar al padre que mataua a  
 su hijo, con poner a sus ojos tres dias con  
 tinuosel cadauer, siendo esta vez senten  
 cia definitiva la vista del tormēto. (41.) O  
 ya que se digiriese esta ampliacion a cor  
 tar el hilo de la suceſſion, en hijos de tal  
 padre, porque no se reintegrasse en ellos  
 su duracion, y memoria, (42.) y se les si  
 guiese la honra de la descendencia; cuyo  
 natural medio afiançaron los Romanos  
 con la artificiosa conservacion de los  
 fideicommissos perpetuos, y contemplan  
 cion de nombres, (43.) y los Españoles  
 con la perpetuidad de los Mayorazgos, y  
 delacion de Armas, y apellidos. (44.)

§. IIII.

**E**sfuerçase este motiuo, y que las iras  
 de las leyes se armaron contra la

C me.

(37.)

L. Quisquis, C. ad l. Iul. Maiest.  
 cónsona. l. 2. tit. 23. part. 7. ibi: *Lege  
 moris por ello.* Covarr. lib. 2. var. cap.  
 8. num. 3. Ant. Gom. tom. 3. cap. 2.  
 num. 6. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recop. & ibi  
 Azeved. fuisse. Ant. Pichard. inst. de  
 pub. iudic. & publica autem.

[38.]

Dist. 1. quisquis. §. filij, ibi: *In quibus  
 paterni, hoc est hereditarij, criminis exem  
 pla metuantur.* Quincilian. lib. 5. de  
 Orat. Cicer. pro Kocio. Pet. Gúdelin.  
 de iur. nouit. lib. 5. cap. 16. nom. 19.  
 Cenall. comm. quest. 653. & Philoso  
 phicis principijs innixus Paul. Zach.  
 quest. medicoleg. lib. 1. quest. 4. à n.  
 19. tit. licet renuat Simanch. hanc esse  
 causam extenſionis, de Cathol. instit.  
 cap. 29. num. 16.

[39.]

Gell. lib. 1. noct. Atticar. cap. 12.  
*Nefas est capi Vestalem, cuius parentes,  
 alter, ambove, in negotijs sordidis versari  
 sunt.* Salac. Martyrol. Hispan. tom. 2.  
 die. 2. Mart. fol. 85. Feust. de Magistr.  
 Rom. cap. 6. licet Lips. de Vest. & Vest.  
 tal. asserat etiam libertinas capi po  
 tuisse. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4.  
 Castill. tom. 4. part. 2. lib. 5. cap. 128.  
 num. 16. Valenc. conf. 90. Paz de te  
 nut. tom. 1. cap. 32. num. 89. Torreb.  
 de iur. i. spirit. lib. 13. cap. 2. 1. per tot.  
 D. D. Ioan. Elcobar del Corro, olim  
 Senatu Generalis Inq. Patrum Conf.  
 criptu, in tractatu omnibus numeris  
 absoluto de iur. prob. maximè part.  
 1. quest. 3. §. 3.

[40.]

L. isti quidem. ff. quod met. caus.  
 cap. asserit mihi gladium de praesump.  
 in terminis vt aiunt terminantibus  
 gloſin extr. aug. Ioan. de Pæn. §. filij  
 eius. Petr. Gúdelin. d. cap. 16. *Hoc  
 antiquum est, & omnium civitatum, ac  
 preclarè legibus conſeruatum, vt charitas  
 liberorum amicitiores parentes Reipubli.  
 ca redderet.*

[41.]

Ex Diodor. Sicul. lib. 2. cap. 3. And  
 Tiraq. in annot. ad Alex. ab Alex. dier.  
 gen. lib. 3. cap. 5.

[42.]

Ecclesiast. cap. 20. *Mortuus est pater;  
 & quasi non est mortuus: similem enim  
 reliquit sibi posse.* l. liberorum. §. in off.  
 de V. S. l. lege C. de leg. hered. Auth.  
 de nupt. in prin. l. 3. tit. 20. part. 2.  
 Steph. Gratian. discept. for. cap. 108.  
 num. 55.

(43.)

L. cum filius, s. pater. ff. de legat. 2. In filia sua, ff. de conditi. & demonstr. l. vxorera, ff. de manum. test. cap. olim. §. quart. l. i. hoc iure, s. fin. ff. de donat. l. camita legatur. s. in fide comm. l. pe. o. s. fratre. ff. de leg. 2.

(44.)

Simanc. de Cathol. instit. cap. 9. a. filium. 125. Molin. de primog. lib. 1. cap. 1. num. 7. & lib. cap. 1. num. 6. Padill. de fideicom. in rubr. fol. 4. Guid. Pap. decif. 251. Larrea decif. Gran. 3.

(45.)

L. 6. 7. & fin. C. ad l. Inl. Maies. sibi: *Post mortem nocentium hoc crimen in cho-  
ari possit, ut conuicti mortuo memoria  
eius damnentur.*

(46.)

Livius lib. 1. *Aufer hinc Regiū nomen.  
Syon de antiq. iur. civil. Rom. lib. 1.  
cap. 6.*

[47.]

Liv. lib. 4. *Colatinum Tarquinum Con-  
sulem nominis odio & lib. 6. Non placere  
nomen.*

(48.)

Liv. 4. lib. 2. *Ager Tarquinarum, qui  
inter Urbem, & Tyberim fuit consecratus  
Martii, Martius deinde campus fuit.*

(49.)

Liv. lib. 6. *Quod gentis Manlii de-  
creto cautum est ne quis deinde sic Manlius  
vocaretur.*

(50.)

Sueton. in Tiber. cap. 1. vbi Ber-  
ald. & Leuin. Tertent.

(51.)

Plutarch. in Anton. Renat. Chopin  
de Doman. Franc. lib. 1. tit. 8. num. 9.

[52.]

Suet. in Domit. cap. 23. Plin. in  
Panegyr. Euseb. Casar. in Chronic.  
ann. 100. Macrobi. lib. 1. cap. 12. Sa-  
turn. Buleng. de Imp. Rom. lib. 2. cap.  
14. Theod. Hoeping. de iur. insign.  
cap. 16. num. 58.

Lam-

memoria del traydor, pues passaron a cõ-  
denarla despues de muerto el reo. (45.)  
Dieron principio los Romanos a su exe-  
cucion, arrojado el mando de los Reyes  
en la persona de Tarquino, estableciendo  
no solo que se estinguiesse el nombre de  
Rey, negado absolutamente en aquella  
Republica el comercio desta voz, como  
aborrecible a la libertad; (46.) sino que  
tambien el de los Tarquinos quedasse ne-  
fando, (47.) tanto, que en pena de su tira-  
nia fue consagrado a Marte el campo Tar-  
quinate; y desde el consulado de Bruto,  
mudado el nombre de sus primeros due-  
ños, en el de Campo Marcio. (48.) Con  
igual demonstracion fue castigado Marco  
Manlio por su traycion intentada, acor-  
dando el Senado, que en adelante ningun-  
o de la familia Manliana pudiesse nom-  
brarse Marco. (49.) Los Claudios ilus-  
tres, entre las principales familias de Roma  
abdicarõ de la suya el prenõbre de Lucios.  
(50.) Continuose esta loable formula  
aun entre los yltimos espíritus de la Repu-  
blica, y primeros alientos del Imperio, pri-  
uando del nombre de Marco a la familia  
Antoniana, en odio de Marco Antonio.  
(51.) La memoria de Domiciano fue  
juzgada por indigna de los Anales; y asì  
se abrogaron todos sus mandatos, leyes, y  
titulos, y fue restituido el nombre que oy  
mantiene al mes de Octubre, que por el  
suyo avia trocado Domiciano, (52.) a  
imitacion de los Cesares Julio, y Augusto.  
La misma demonstracion se executò cõ  
el

el Emperador Cōmodo. (53.) Siguiolos el gran Constantino contra Maximiano su yerno; y Theodosio contra el traydor Eutropio, (54.) testando su nombre de los Fastos Consulares, y publicando para su cumplimiento los Emperadores Archadio, y Honorio, la ley que se insertò en el Codice Theodosiano, (55.) Pero en el Iustiniano, ni en las Pàdectas, no se halla mencion hasta el tiempo del I.C. Marciano, (56.) que enuncia a ver dado principio a semejate practica el Emperador Marco, executàdola cō el Senador Drunciano, por aver sido cōplice en la traycion de Casio: sobre cuya verdad historial Capitolino, y Vulcacio Gallicano acusan la noticia del I.C. (57.)

**A**Rmaronse las leyes de igual severidad contra el crimen de la Hèregia, guardando al parecer el orden mismo que a vian practicado contra los delinquentes de la ofendida Magestad humana; pues en quanto a la confiscacion de bienes, la determinaròn los Emperadores Constancio, y Juliano: (58.) y en quanto admitir la acusacion contra la memoria del Herege difuto, los Emperadores Archadio, Honorio, y Theodosio, (59.) es especificandolo en la persona, y Hèregia de Eutichio, Valentiniano Tercero, y Marciano: (60.) pero es de notar, que ninguno impuso pena de muerte a los Hereges, como exprefamente lo escribe San Agustin en vna carta a Dulcidio, (61.) hasta que en tiempo de Anastasio, ò Iustino se estableció

CON-

(53.)

Lampitid.in Commod.

[54.]

Niceph. Calixt. Hist. Eccl. lib. 52. cap. 3. *Lex autem, opera eius lata, ex publicis monumentis sublata, & nomen eius in Catalogo, & nomenclatura Consulium expunitum est.* Catiod. hist. trip. lib. 10. cap. 4.

(55.)

L. 17. C. Th. de pæn. *Ut eiusdem universis aliis antiquitatibus, omnia musefican: tempora, nec eius enumeratione, secum nostris labes apareat.* Spond. anial. ann. 399. num. 3.

(56.)

Did. l. 7. Cad. l. Jul. c. ibi Gothofr.

[57.]

Vulcat. Gallican. in vit. Cass. Cap. tit. in vit. Marc. Ant. Math. de Crim. tit. de Lex. Maiest. cap. 3. num. 5.

[58.]

L. 1. C. de Apostat.

[59.]

L. Manicheos §. 4. *In mortem quoque inquisitio extendatur.* C. de heret.

[60.]

L. quoniam venerabilis 23. ibi *Abolcatur quidem Eutichetis damnosa memoria.* C. de Episcop. & Cleric.

[61.]

D. Aug. Epist. 68. ad Dulcid. *Non enim tu in eos ius gladij ullis legibus accepisti.* Innoc. Ciron. in ius Canon. tit. de heret.

L. 17

(62.)

L. 11. C. eod. *Vbi cumq; Manichei inueniantur, caput damnandi sunt, C. de haret.*

(63.)

Ant. Math. d. tit. 2. num. 2.

(64.)

Ant. Gom. tom. 3. cap. 2. sum. 1. Damhaud. in prax. cap. 61. Tiber. De cian. tract. crim. lib. 7. cap. 1. Farin. de haret. quest. 112.

(65.)

L. 4. C. de Apostat. l. Atriani. C. de haret. l. qui quis. C. Theod. eod. Noster Ludov. de Param. de orig. S. Inq. lib. 3. quest. 9. num. 114. Petr. Gudel. de iur. novis. d. cap. 16. num. 43. Noster Didac. Canter. in 19. crim. cap. 1. de haret. num. 19.

(66.)

C. de haret.

(67.)

Dict. Auth. *Cum longe grauius sit, aternam, quam temporalem iudere Maieftatem.*

[68.]

Cap. 1. de homicid. in 5. Mart. de iurisd. 4. part. cap. 29. num. 24. Gutier. praet. lib. 3. quest. 7. num. 11. expresis verbis. l. 3. tit. 27. part. 7. Alex. conf. 65. num. 2. vol. 3. Ceball. resolu. crim. cap. 222. Cavaican. de brach. Reg. part. 4. num. 119. Giurb. conf. crim. 3. num. 5. & 13.

(69)

L. 1. tit. 26. part. 7. & ibi Greg. *Verbo essa mesma muerte.* Farin. de haret. quest. 189. num. 3. Sout. in aphorism. lib. 3. cap. 6. num. 1. Castr. Palao tom. 1. tract. 4. disp. 5. punet. 2. Caftar. Ca. ten. de ofic. S. Inq. part. 3. tit. 13. §. 1. num. 6.

Ma-

contra los Manichéos: (62.) de cuya circunstancia Antonio Mateo. (63.) improbando la sentencia de otros Autores (64.) quiere tomar argumento para afirmar que el delito de la Heregia no está comprehendido en la ley Iulia de la Magestad; pues quãdo mas se estiendã los Rescriptos citados, la daràn qualidad de crimen publico; y esto estrechandote a las especies de Apostasia, Manicheos, y Donatistas: (65) pero bien se vè que la afirmacion de este Autor contiene poca piedad, y verdad, porque la Auth. Gazaros (66.) comprehendiò qualquier especie de Heregia, è impuso la pena de muerte; dando la razon para lo vniversal del decreto, ser mas atroz culpa ofender la eterna, que la temporal Magestad, (67.) è importando la voz *Disidacion*, ò *Bando*, con que se explica el texto, pena de muerte, que aun puede qualquiera particular executarla en el bandido. (68.)

§. VI. *De la Disidacion*

**D**E qualquiera suerte nuestrs Catolicissimos Reyes fueron los primeros legisladores que castigaron con pena de fuego al Herege; pues aunque parece que no se estableció hasta en tiempo del Sabio Rey Don Alonso, (69.) y nos lo propone la ley de la partida: *Debenlo quemar en fuego de manera que muera*: y en ella adierte Gregorio Lopez, con autoridad de Hostiense, que antes de aquella ley solo por costumbre se executaua la pena de fuego. Es constante en nuestras Historias,

rias, (70.) que el Rey Don Ramiro el  
 Primero castigó con pena de fuego a los  
 Nigromáticos, y Hechiceros, por los años  
 de 843. religiosa vengança que adelantó  
 el Santo Rey Don Fernando, lleuando en  
 sus ombros mismos la leña para quemar  
 los Hereges, (\*) aplicando sela en el sup-  
 plicio, como zeloso ministro de la justi-  
 cia diuina: y executandolo así por la era  
 M.CC.LV. en el primer Auto (\*\*) de Fè  
 que el gran Patriarcha Santo Domingo  
 celebró en España; de que permanecen  
 pinturas (\*\*\*) en sus Conuentos de Santo  
 Thomas de Avila, y nuestra Señora de  
 Atocha, en Madrid. Con lo qual queda  
 vencida la competencia de la antigüedad,  
 que en el Reyno de Francia suponen a esta  
 pena, executada por mandado del Rey  
 Roberto (71.) en vnos Hereges Manicheos  
 que le infestauan año de 1017. Y la que en  
 Alemania atribuyen al Emperador Federi-  
 co el Primero, por el año de 1118. si es que  
 no tiene mas certeza la noticia de Tiberio  
 Deciano, que haze autor de esta pena, por  
 legañen el crimen de la Heresia, al Em-  
 perador Federico II. en el año de 1222. re-  
 nouada en el de 1540. por la zelosa, y  
 heroyca Fè del señor (73.) Emperador  
 Carlos V.

Nuestro erudito Simanchas (74.) halla  
 insinuada esta pena de fuego en la acta  
 primera del Concilio Calcedonense, en  
 voto del Obispo de Alexandria contra  
 Eutichio: y en los textos civiles (75.) no  
 falta insinuacion de la congruencia del

D

D

cle-

(70.)  
 Marian. Hist. Hist. lib. 7. cap. 13.  
 P. Ioan. de Marian. Histor. lib. 1. cap.  
 11. in princ. Ferdinandus, Rex regni po-  
 tens. hareticis infensus maxime, quos ter-  
 mentis exagitantos curabat, soluit eos  
 quasi victimarias ignem operis manu,  
 lignaque subijcere improbitatis odio.

(\*)  
 Episcop. D. Luc. Tadenfiera 1234.  
 Quisquam reperit hareticos flam-  
 mis exurere: ipse vice famulorum ignis,  
 et ligna haretis comburandis ministrabat.  
 P. Ioan. de Marian. Histor. lib. 1. cap.  
 11. in princ. Ferdinandus, Rex regni po-  
 tens. hareticis infensus maxime, quos ter-  
 mentis exagitantos curabat, soluit eos  
 quasi victimarias ignem operis manu,  
 lignaque subijcere improbitatis odio.

(\*\*)  
 P. Anton. Quintanaduen. lib. 1. cap.  
 Hispan. 3. fol. 194.

(\*\*\*)  
 Quibus ea fides adhibenda est ac  
 Chronica, & literis in lapidibus, mu-  
 ris, & columnis incisi, cap. de quibus  
 26. dist. lib. 44. Cathol. & Eccles. Hist. Ho-  
 rias Catholice à Dellaribus Catholice  
 scriptis manum mittit. l. 2. de eod. in te-  
 pore. ff. de orig. iur. l. in questionibus  
 ff. de l. iud. Maest. l. ff. de offic. Proc.  
 lib. 1. A quibusdam scriptoribus traditum.  
 ff. de p. et a. antiquos testatur Garcia de  
 nobilit. gl. 1. 8. num. 10. Lara de anni-  
 uersar. lib. 1. cap. 25. Gratian. car. 89.  
 à num. 6. Castil. de terrij. cap. 5. nu. 3.  
 Salgad. de Reg. protec. 3. par. cap. 8.  
 10. à num. 174. Valenc. tom. 1. c. 6. 79.  
 num. 32. D. Ioseph Veld. d. l. 2. n. 14.  
 Alex. Trentacinq. var. lib. 2. tit. de  
 probat. resol. 6. Pareja de instrum. edi-  
 tion. tit. 1. resol. 3. §. 5. à num. 44. Olea  
 de cesjon. iur. t. 2. §. 2. §. 3. num. 22.

(71.)  
 Bærlinck. Theat. 1. 1. num. lit. I.  
 verb. Ignis, & lit. H. verb. Hæresis.

(72.)  
 Tiber. Decian. tract. crim. lib. 2.  
 cap. 42. num. 4. vers. Hæc auum.

(73.)  
 Iodoc. Damhaud. in prax. cap. 61.  
 num. 59. Decian. dict. cap. 42. num. 4.

(74.)  
 Simanch. de Cathol. instr. cap. 45.  
 num. 2. ubi Eusebius prior de g. a. E.  
 clesia sapit non solum pena dignus est, sed  
 et igne. D. Greg. in Dialogo lib. 1. cap.  
 4. testatur consuetudinem Radille in  
 l. transigere num. 98. C. de trans. et.

lul.

Inl. Car. lib. 5. sect. 6. xretis num. 7.  
noiter Roxas sing. 91. Anton. Scap. de  
iur. non script. lib. 5. cap. 32. Menoch.  
de arbit. conf. 374. num. 2. Spino in  
specul. testam. in glos. rubr. part. 12.  
num. 46. Mart. Delrio disq. magic. lib.  
5. sect. 16.

(75.)

Dict. l. Arriani, ibi: *Quoniam hi ni-  
hil reliquedum loci est, in quo etiam ipsi  
elementis fiat iniuria. In damnato. In  
quocumque, ut facinorose perverfitatis  
effigia flammis combusta depereant. Ant.  
Clar. Sibi. ad leg. Reg. axiomat. cap. 8.  
Sed in istis divinis huius elementis violentia  
servies in tollendo, et expiando, quod hu-  
mana impietate pollutum est.*

(76.)

Cap. quicumque. *Heretici autem  
cap. statutum. el. 2. de heret. in 6. Co-  
var. lib. 2. var. cap. 8. Cancer. d. cap. 1.  
Roxas sing. 66. num. 2. Quod etiam  
Regis legibus cautum est l. 4. tit. 26.  
part. 7. Ad quos gradus protrahatur in-  
fama, & an interrogentur filii patre desit-  
pente. l. 2. tit. 2. part. 7. l. 3. tit. 3. lib.  
8. Recop. Parlad. in dist. 108. ann. 11  
Aug. Barbofd. cap. statutum. Pefi. in  
direct. part. 3. quest. 115. Azor in in-  
moral. para. lib. 8. cap. 1. quest. 8. Et  
an effigiat infamiam notam, qui in pu-  
blico suggesta abiuravit de levi suspi-  
cione. Licet D. Ioan. de Oliver. in Fifei  
noitæ Inq. Advocatiam mihi commi-  
litio sociatus, quadam alleg. cui ad-  
necto D. Fermolin. de confic. alleg.  
38. num. 55.*

(77.)

Cap. si quis cum militebus 6. quest.  
1. cap. vergentis de heret. cap. cum  
dicandum leges eod. in 6. cap. super  
quibusdam de V. S. Alciat. in cap. 1. n.  
74. de offic. ordin. Simancæ de Cathol.  
inft. cap. 9. per tot. Guas. de confic.  
ampl. 69. concl. 13. n. m. 1. D. Fermol.  
in cap. vergentis alleg. 1. n. 10. Seraph  
Maun. de confic. quest. 4. a. num. 5.

(78.)

Cap. sane profertur 24. quest. 2. cap.  
si quis Episcopus. cap. accusatus. *β. in  
eo de heret. in 6. Simic. d. tract. cap. 4.  
n. 4. Torrebl. de int. spirit. lib. 1. 3. Re-  
verend. D. D. Diáacus Garcia de Traf-  
meria, qui dum é Patria Generalis  
Inq. dignitate Zamorensis Episcopus  
salutat. Faro præcepit est, in simul.  
fid. quest. 6. cap. 2.*

(79.)

Dict. cap. accusatus. *β. si verò. Simic.  
d. cap. 4. num. 5. observat de fautorib.*

elemento; pues consumido de su voroci-  
dad el cuerpo, sirve de víctima para apla-  
car la justa ira de Dios, sin quedar reliquias  
que inficionen, y agravién la pureza ele-  
mental de la tierra.

§. VII.

**N**O se dignaró los sagrados Cánones  
de admitir entre su blanda discipli-  
na, correccion tan severa, disponiendo que  
la infamia comprehendiese a los hijos de  
los Hereges; (76.) que se confiscasen los  
bienes; (77.) y que despues de muertos los  
delinquentes, se procediese a la declaració  
de su delito, (78.) en cuya execucion lo  
inquieren los Edictos que publica el Santo  
Oficio, ibi: *O difuntos ayan dicho, ò hecho,  
ò creído.* (y cuya conclusion supongo debe  
entēderse en terminos de Heregia formal,  
(79.) y que para este juyzio requirieron  
las leyes correspondientemente, que el  
delito de traiciō fuesse en primera cabeça)  
(80.) Mas antes, como en materia pro-  
priamente espiritual, fulminaron censuras  
(81.) contra los Hereges, para que fuesse  
castigados en el alma, en el modo que lo  
puede ser en este siglo; pues es delito que  
comete el animo, sintiendo mal de la fè  
que professa. (82.)

§. VIII.

**Y** Aun no perdonò la actividad de las  
cēsuras a los huesos de los Hereges,  
lançandolos de los lugares sagrados con  
la priuacion de sepultura Ecclesiastica, para  
que esta pena fuesse freno, ò castigo de los  
delitos, al passo que es instrumento a la  
emu-

emulacion de los honores, segun persuade en vna de sus declamaciones Quintiliano. (83.) Esta privacion no solamete fue consecuencia de la excomunion que el difunto avia contraido, la qual impide la humacion en lugar sagrado, (84.) sino pena especial establecida por el Pontifice Alexandro III. en el Concilio Lateranense, Alexandro III. (85.) Gregorio IX. año de 1236. y Inocencio III. año de 1254. Y practicada entre los Griegos en los sacrilegos, aun con la circunstancia de desenterrar sus huesos quando ya avian sido entregados a la sepultura. (86.) La misma pena executauan los Atenientes con los traydores, (87.) y Vespasiano se la aumentò a los conjurados: (88.) tomada sin duda del gran aprecio que todas las naciones hizieron del honor vltimo del sepulcro, por deber entonces a la tierra las entrañas de madre, quando nos desamparan los demas elementos. (89.)

De los Hebreos nos ofrecen las divinas letras vna ponderosa insinuacion en el Rey Ioran. (90.) Esse castigo tuuo por sus maldades Iasson, desterrado en Laedemonia; (91.) y essa circunstancia lametava sin consuelo el viejo Iacob, en la supuesta muerte de su hijo Ioseph. (92.) Siendo tan religiosa esta observacia en aquel pueblo, que no excluian della al enemigo, ni al que avia muerto en el patibulo; segun testifica el insigne Historiador Eclesiastico Don Iuan Tamayo de Salazar. (93.)

De otras muchas naciones apuntò el  
cuy;

et receptatoribus. Acum in decret. part. 1. d. 2. 3. cap. 1. 5. num. 6. oblique non esse denotandos. D. Trasmier. d. cap. 2. num. 4.

(80.)

Text. sic accipiendi in lex iudiciorum, ff. de accusat. Pantliónius. §. rei periduellionis, ff. de acquir. hz. e. l. do nationes in concubinam. §. fin. ff. de donat. l. eum filius. §. fin. ff. de legat. 2. l. 3. C. de boh. libert. Richard. §. publicis, inst. de publ. iudic. cui adiunges Eguin. Baron. ad d. tit. inst. Petr. Gudelín. de iur. novis l. cap. 16. num. 28.

(81.)

Cap. cum Christus, c. p. excomuni camus, cap. ad abolendam de hærec. Textull. de Bapt. cap. 15. Ricciul. de iur. perf. exte. grem. Eccles. lib. 5. cap. 13. num. 4. D. Ioan. Antoni de Ocalora de irregul. ex punit. publicæ. curs. 2. num. 8.

(82.)

Fr. Alphon. de Castro de iust. hæret. punit. lib. 2. cap. 1. 8. in prin.

(83.)

Declam. 274. *Non satis putaverunt maiores, eas penas constituisse, quas postea aliqui excipere in vita, multo magis tangit sepultura ad cogitationem, post se futurorum plerique grauius innotuit.* Amay. in l. eorum. C. de iur. sic.

(84.)

Cap. quibus 1. 3. quem. 3. cap. 2. nobis cap. sacris de sepultur. cap. ad hæc de privileg. Clem. 1. de sepultur.

(85.)

Cap. sicut aie de hæret. cap. quiet. que eod. tit. in 6. Peñ. in calce direct. fol. 30. & 17. l. 8. tit. 1. 5. part. 1. Roxas ling. 181. Menoch. de arbit. cas. 374. num. 8. Farin. de hæres. quæst. 192. §. 3. num. 3. 8. Torrel. de iur. spirit. lib. 2. §. cap. 16.

(86.)

Thucid. lib. 1. bell. Peloponnes. *Sed etiam subiecta de iunctorum ossa iudi abiecit.* Simanc. d. cap. 17. num. 2.

(87.)

Ex Xenoph. & Thucid. Titaqu. in annot. ad Alex. ab Alex. diet. gen. lib. 6. cap. 14.

(88.)

Sueton. in Vespas. cap. 1. in fin.

(89.)

Sic Plin. lib. 2. at Seneca profundæ lib.

lib. 1. de remed. fortuit. Cetero regitur qui non habet urnam.

(90.) Parali. lib. 2. cap. 21.

(91.) Machab. lib. 2. cap. 5.

(92.) Philo lib. 6. de Ioseph.

(93.) Baron. ann. 34. num. 135. Lil. Gireld. de var. sepult. tit. fol. 67. Illud vitique.

Inagi religiose antiquitus obsecraverunt, ut nec bestem quidem in sepulchrum dimitteret, ne dum qui ossibus suis esset affixus. Tama. in Martyrlog. Hilp. die 17. Mart. fol. 283.

(94.) Lucian. in Dialog. de lectu. At deinceps sepultura ratione in varios dividunt modos. Nam Græci ex aris, Persæ affodit, Indus ad ipse suo oblitus, Scythia deورات, muria condit, Ægyptiæ.

(95.) Guter. de iur. man. opus absolutif. simum. Ioan. Kitmanch. de finer. Roman. P. Iacob. Greets. de fin. Christ. Marc. Anc. Sabelic. Ane. id. 1. lib. 4. Mach. Rader. in Martial. epig. 9. apud quem & Icoarimos viz Nomentana. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 7. & lib. 5. cap. 14. Virg. lib. 6. Aneid. vers. 215. & ibi Zerda.

(96.) Plin. lib. 11. cap. 30. Asian. Hist. animal. cap. 6. Solor. de patric. lib. 1. cap. 22. Lara de Caspell. lib. 1. cap. 25. num. 26.

(97.) L. Tacum, in quo feruus sepultus est, religio sum esse Aristor. ait. Dominic. Arum. de crif. lenent. in coronid. Ossuald. lib. 4. comm. cap. 1. lit. G. Ant. Clar. Silu. ad leg. Reg. cap. 27. fol. 548. Thom. Dempst. ad Roim. anti. q. Rom. cap. 39.

(98.) Valer. lib. 2. cap. 6.

(96.) Tot. tit. ff. de hereditas. ff. de petit. her. tit. de sepul. violat. ff. de C. G. cu. autem. Inst. ad l. Falcid. l. nulli licent. C. de Episcop. & Cleric. l. que situm. ff. de privileg. credit. l. 6. ex re. 6. illud. ff. de stipul. sena. l. fin. ff. de apellat. l. 1. w. j. Tab. Ne facito rogum ascia, ne polito. ex eisdem legibus. Adulteris genas no radunt. Plin. lib. 11. c. 37. apud Reyard.

cuydado, y abreviò los ritos muy a mi intento Luciano, (94.) sobre cuyo asumpto ay efericos muchos, y escogidos tratados, a que me remito: (95.) no escusandome de referir que hasta algunos irracionales dan sepultura a los de su especie, como de los Delphines, y de las Hormigas, lo atestigua el docto, y grãde D. Iuan de Solorçano. (96.) Y que el mismo derecho civil que tanto desirio a la aniquilacion de la persona del esclauo, le restituia a la libertad natural, para los efectos del sepulcro, quedando religioso el lugar en que era enterrado: (97.) piedad que adelantaron los Ciudadanos de Marsella, igualando al de sus hijos, el entierro de sus esclauos (98.)

Que tal fue en los Romanos esta religiosa supersticion, se acredita plenamente en tantos privilegios concedidos al lugar, al tiempo, y a la tumulacion de los cadaveres: en la antelacion con que graduaron los gastos funerales: en las penas con que defendieron los sepulcros, de las violencias y robos, y en el zelo con que pusieron tassa a las aparentes demonstraciones del sentimiento, y a las verdaderas del dolor. (99.) Renouada toda su prouidencia por las leyes del Reyno, con tanta mayor obligacion, y desengaño, quanto es mas segura en nosotros la feda de la inmortalidad. (100)

IX. EN conformidad pues de la priuacion de sepultura con que la Iglesia castiga a los Hereges, lo executò el Concilio Constanciense en la causa de Iuan V viclef, man-



mandado que se exhumasen sus huesos, pudiendo discernirse de los Catolicos; y condenando su memoria, (101.) siendo esta la vez primera que en las disposiciones Canonicas se lee esta agravacion de pena, como lo nota Francisco Peña, (102.) poniendo a la letra la formula de la sentencia.

Pero ni este Doctor, ni los Autores de ambos derechos, como ni tampoco los textos civiles, expresan la formalidad con que se executava, ò esplicava la condenacion de la memoria del reo en esta Magestad humana, ò divina: solo vna glossa (103.) de la Instituta insinua el modo desta condenacion: *Pronuncio, que Lucio delinquo contra el Imperio, y que por ello incurrió la confiscacion de bienes. Pues con esso se condena la memoria del traydor, y se infama al difunto en cierto modo; y en su margen se nota, que cõtestan en el mismo sentir Fabro, y Platea, y que Angelo la celebra por singular.*

Esta contingencia haze mas digna de aprecio la practica del Santo Oficio, y califica el zelo con que a lo sagrado de su instituto vne la mas vtil, y fundada politica; pues en lo dispositiuo de la sentencia (104.) que se pronuncia contra la memoria, y fama del Herege difunto, se contiene quanto inventò la antigüedad, y perficionò la experiencia de los tiempos: es este su tenor.

*T mandamos, que el dia del Auto sea sacada al Cadabalso vna Estatua que*

E

re-

ad dd. II. cap. 15. Covarr. lib. 2. vaf. cap. 1. num. 10. novissimè Joan. Hier. Franço de protest. in apparat. per tot.

[ 100. ]

L. 12. tit. 13. part. 1. l. 2. tit. 5. lib. 5. Recop. ibi: *En vnas demonstraciones.* l. 8. tit. 1. lib. 1. Recop. ibi: *Callare a jura de la casa.* Cattill. in l. 30. Taur. verbo gaitos. Garcia de expen. cap. 8. Tell. Fernand. d. l. 30. Guierri. pract. lib. 2. quæst. 72. Gait. de credit. cap. 2. quæst. 1. 1. Rodrig. de privileg. credit. part. 1. art. 3.

( 101. )

Simanc. de Cathol. in fit. cap. 17. num. 20. Param. de orig. S. Inq. lib. 3. quæst. 4. num. 88. Caren. de offic. S. Inq. 2. part. tit. 1. 9. num. 12. Mart. de iurisd. part. 1. cal. 19. num. 3. Fr. Ioan. Marq. Govern. Christ. lib. 2. cap. 24.

[ 102. ]

In 1. part. direct. comm. 92. *In eum enim solum cauetur, ut defunctus exburnatur, eiusque ossa Ecclesiastica sepulchra priuentur,* cap. quicumque de heret. lib. 6. 2. in Concilio Constantiensi ses. 8.

( 103. )

Gloss. verbo damnata. 6. inter d. un. vers. Per contrarij in, in l. 1. de heret. quæ abintest. *Pronuncio contra Imperij Lucium fecisse, & ideo bonae eius in fiscum inferri. Nam per hoc memoria damnatur, & infamia quadam defunctus afficitur.*

( 104. )

Paul. Garcia, ord. de proces. en el S. Oficio, fol. 67.

represente su persona, con una Coroca de  
condenado, y con un Sambahanito, que por la  
una parte del tenga las insignias de conde-  
nado, y por la otra un letrero del nombre  
del dicho Fulano: la qual despues de ser lei-  
da publicamente esta nuestra sentencia, sea  
entregada a la Justicia, y braço seglar, y sus  
bueflos sean desenterrados, pudiendo ser  
discernidos de los otros de los Fieles Chris-  
tianos, de qualquiera Iglesia, Monasterio,  
Cementerio, ò lugar sagrado donde estuie-  
ren, y entregados a la dicha Justicia para  
que sean quemados publicamente en detes-  
tacion de tan graves, y tan grandes delitos:  
y quitar, y racer qualquier titulo si lo tuvie-  
re puesto sobre su sepultura, ò Armas, (si es-  
tuuieren puestas, ò pintadas en alguna par-  
te: por manera que no quede memoria del  
dicho Fulano sobre la haz, de la tierra,  
salvo de nuestra sentencia, y de la execu-  
cion que Nos por ella mandamos hazer. T  
para que mejor quede en la memoria de los  
viuientes, mādamos, que el dicho Sābenito,  
ò otro semejante, con las dichas insignias, y  
letrero de condenado, sea puesto en la Iglesia  
Cathedral, ò Parroquial de donde fue par-  
roquiano, en lugar publico donde este per-  
petuamente.

§. X.

**D**EL tiempo en que se dio principio a  
relaxar las estatuas y tan poca noti-  
cia, que siendo el doctissimo Francisco  
Peña, a quié el Directorio de Fray Nicolas  
Eimerico reconoce tanta ilustración, y  
escogida doctrina, afirma (105.) no aver  
hallado

(105.)

Peñ. in dnoct. 3. part. comm. 49. fol  
354. lit. A.

hallado mencion de talestilo en quantos Autores avia leido, ni encontrado rastro, ò vestigio alguno dèlen los Codices Vaticano, y del Cardenal Sirleto, de cuyos originales avia formado el Directorio que gozamos; aunque contenian particularidades muy menudas acerca del orden judicial, y castigo de los Hereges. Lo qual repite (106.) añadiendo, que el derecho, como ya queda ponderado, solo proveyò que fuesen desenterrados sus hueffos, y privados de sepultura.

Coligese de su relacion la poca antiguedad que le atribuye, pues observa, y nota, que no se practicaua en tiempo del Padre Eimerico, que es constante fue criado Inquisidor General de Aragon año 1358. (107.) E in fierefe destas circunstancias, que en los siglos modernos se hallò este nueuo medio para la vengança, y escarmiento de tan graue delito: confirmando tambien nuestro discurso, de que en todas edades se han ido encrudesciendo los castigos, por necessitarlo la insolencia de los delinquentes.

Mas ya que Peña no le hallò principio, aprobò el medio por convenientissimo, y por inviolable su observencia: (108.) y yo añado, que la congruencia consiste en que ausente, ò muerto el reo, cuya personalidad ha de sostituir la estatua; se menoscauaua el fin del escarmiento, a que primariamente encaminan las leyes el castigo; pues reducido este a los efectos legales de la pena, no aprehendia el pueblo

por

(106.)

Comm.92.fol.574.lit.E:

[107.]

Eymorie.in 2.part.direct. quæst.47  
num.7. Peña.in pref.ad direct. & in 2.  
part.comm.72.lit.D.Param.de o sig:  
S.Inq.lib.2.tit.1.cap.5.num.19:

(108.)

Dist. comm.92. Nihilominus tamen,  
res est valde apta ad defunctorum memo-  
riam damnandam, & timorem incutiene-  
dam; idèd in hoc, ut in cæteris quæ lege de-  
fusta non sunt, consuetudo. Offic. pro leg  
servanda est, nec sine piaculo hæc reijcer-  
licet, aut improbare.

[109.]

Macrobi. *Hebraei ingenia exemplis magis, quàm ratione capiuntur.* Saavedr. em. pt. polit. 47. conduct. apprimè Simanc. de Catho. iust. cap. 45. num. 10. *sed cum pena ignis animos videntium terreat, & maiorem terrorem incutiat, nil prohibet quin aduersus impios statuatur.*

(110.)

*L. capitalium. s. famosi, ff. de pen. l. bona fides, ff. de posit. Plin. lib. 36. Iacob. Menoch. de arbit. cas. 285. Greg. Lav. el. 7. tit. 1. part. 7. verbo 4. los facedores. Petr. Binsfeld. in l. 5. in fin. C. de malef. & mathem.*

(111.)

*Dier. gen. lib. 3. cap. 5. Item qui in Deum, aut Principem parentes, aut patriam delinquit, non vulgari pena sed novis explorum modis afficiantur, iura diuina, & humana voluere posteris documenta futurorum, ut ita aff. eos viderent, no ipsi pariter criminibus obnoxii flant, deterreantur.*

(112.)

*Ex Bald. in l. 2. qui test. fac. poss. Aff. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 99. Mart. Deluio disq. magi. lib. 5. sect. 19. Azev. l. Sicut. 23. lib. 8. Recop. num. 4. Balch. de Amfcaua de potest. in se ipsum lib. 1. cap. 23. num. 72.*

(113.)

Alex. ab Alex. d. cap. 5.

(114.)

*Infr. Tolet. cap. 77. in terminis ex Ioan. Andr. in cap. vt commisi de heret. in 6. Salced. in prax. cap. 114. lit. C. Sor. de iust. & iur. quæst. 4. art. 4. Thom. Sanch. conf. moral. lib. 5. cap. 2. dub. 30. num. 4.*

[115.]

*Cicer. offie. 1. Non satis est eum qui leserit iniuriam, p. nitere, ut ipsa nequid posthac tale committat, & ceteri sint ad iniuriam tardiores.*

[116.]

*Institul. fid. quæst. 9. cap. 10. d. num. 19.*

por sus ojos la enseñanza del exemplo, que en su rudeza fructifica mas que la razon, segun sentencia de Macrobio. (109.)

Apoyando las leyes, pues disponen que se executen los castigos en aquellos lugares (110.) que mashan infestado los ladrones con sus salteamientos, y maldades. Y ser mas debida esta politica de lo esquisito de las penas, en los violadores de la Religión, segun observa sentenciosamente Alexandro ab Alexandro. (111.)

Por la misma consideracion se alaba la costumbre moderna de colgar en la horca o arrastrar por las calles los cadaveres de los delinquentes, y que no puedan ser enterrados sin licencia del Iuez. (112.)

Esta atencion tuvieron los Romanos para prohibir que las sentencias criminales se executassen de noche. (113.) Y el Santo Oficio para mandar que los Autos de Fè se celebren en dias feriados, segun consta expressamēte de sus instrucciones, (114.) pues desembaraçado el pueblo de los exercicios que professa la gente menuda, es testigo ocular de la satisfacion que se da a las leyes, y a la justicia diuina.

§. XI.

**Y** Si no se buscara mas en el castigo de la culpa, q̄ la enmiēda del reo; riguroso, y aun ocioso fuera no perdonar al enmiē dado, lo qual imprueba Ciceron; (115.) y en terminos de Hereges, y mas segura sentencia el señor Obispo de Zamora Don Diego Garcia de Trasmiera. (116.)

Al homicidio casual se le impuso

cas-

castigo mas que en pena de vna accion indeliberada, por lo arrengado del exemplar, y de la escusa; (117.) a cuyo proposito refiere Pedro Gudelino, (118.) que el señor Emperador Carlos V. promulgò en Flandes, constitucion para que no se admitiesse facilmente en los homicidas la defensa de la embriaguez.

El perjuizio de la consecuencia causò en la señora Reyna Catolica la demõstracion q̄ mandò executar en Iuan Canamas, que arrebatado de su locura hirio malamente en Barcelona al señor Rey D. Fernãdo; aunque todas las reglas de derecho estàn en contrario, (119.) y pudo seguir la resolucion del Emperador Adriano, que en otro caso semejante, hallandose en Tarragona, entregò al agressor a los Medicos, para que cuydassen del. (120.)

Y quien sino el exemplo hizo racionales los castigos, que amenaçan, y executan las leyes en los irracionales? pues siendo incapaces del humano comercio, no los pudieron comprehender las leyes establecidas para la vida civil. (121.) A lo qual mirò el derecho, introduciendo diversa accion que la de injuria, para en caso que algun bruto ocasionasse daño. (122.)

Por el derecho Divino estàn executoriados semejantes castigos, (123.) y por el Canonico se halla executado en vn irracional, cõplice en delito cõtra naturam commissõ. (124.) Julio Claro (125.) refiere, q̄ ob monstratam libidinem cortaron a vna yegua la cabeça, y vno de los adicionado-

(117.)

D. Hieron. apud Gratian. 15. quæst. 1. *Qui casu occidit quantum ad gratiam innocens, quia voluntatem non opus requirit: quantum autem ad legem reus est quia opera lex quærit.* Iul. Clar. lib. 5. sent. 8. homicidium nu. 2. Menoch. de arbit. cal. 2. 4. & 325.

(118.)

Petr. Gudelin. de iur. novis. lib. 5. cap. 17.

(119.)

Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 72. Ant. Math. de crim. in pro legem cap. 2. num. 8.

(120.)

Æl. Spartian. in Hadrian. Marian in lib. 4. cap. 5. Hist. Hisp.

(121.)

Aristot. lib. 7. Ethic. cap. 1. Senec. de ira lib. 2. cap. 26. *Ut his irasci demerit est, quæ anima caret, sic et multis animalibus, quia nulla est injuria nisi à consilio profecta.*

(122.)

Tit. si quad. paup. feciss. Pet. Greg. Syntagm. lib. 38. cap. 12. l. 22. tit. 15. part. 7. & ibi Greg. Bobad. Polit. lib. 4. cap. 5.

(123.)

Exod. cap. 21. *Sibus cornu percussit virum aut mulierem, & mortui fuerint, lapidibus obruetur, & non comedentur carnes eius.*

(124.)

Cap. mulier 15. quæst. 1. Ant. Gom. d. cap. 1. num. 79. Covarr. Horozco lib. 3. emblem. moral. 38. Roxas sing. 102. Petr. Gudelin. de iur. novis. lib. 5. cap. 18. num. 39. Ignat. del Villar resp. iur. resp. 4.

(125.)

Lib. 5. fin. quæst. 99. num. 8. Add,

(126.)

Add. ad Guid. Pap. quæst. 2, 38.

(127.)

In l. r. ff. de quadr. paup. fecit.

(128.)

De crim. in prolegom. cap. 2.

(129.)

(130.)

(129.)

*Synagoga. cap. 15. maxime num. 9. scribit. ex rursus Suida, Niconis Thasi pugilli cuiusdam statum lege Dracones apud Thasos coram Iudicibus ream ad hanc hereditibus cuiusdam emuli Niconis ab statua oppressi, cum illa ab eo cesserat cum oppressisset, tandemque à Iudicibus necessitam natam, in mare demersam fuisse. ex Euseb. Cesariensis in præpar. Evang. lib. 5. Covarr. Horozco lib. 3. emblem 38.*

(130.)

*Empres. polit. 90. cui epigraphæ dicitur. His viribus.*

(131.)

*Glossin cap. de dixit de Consecr. d. 2. v. rbo in signum ibi: Et si subtiliter inspicias, et turribus destruantur, eum formam omittant. arg. ff. ad exhibend. Iulianus scribit d. sed si quis.*

res de Guido Papa, (126.) que por la misma causa fue quemado vn mulo. Antonio Mornacio (127.) testifica, como vno de los Iuezes que mandaron ahorcar ciertos perros por aver despedaçado a vn Religioso Franciscano. Y Antonio Mateo, (128.) q̄ en Saxonia fue castigado vn jumentillo, por aver servido a la transportacion de vna muger robada: que es caso especialissimo, pues aun le faltò la sombra de delito, que admite la irracionalidad.

Y porque podia equivocarse en estas paridades la razon del escarmiento con la del daño; y mas aviendo dado causa, y muestras el irracional, ò de su natural fiereza, ò de su torcido instinto: se asegura el discurso con los castigos que varias vezes se han executado en las cosas inanimadas. De los Athenienses lo refiere Pedro Gregorio, (129.) y señaladamente que en cumplimiento, y observancia de ley, establecida por Dracon, fue acusada en juyzio, condenada, y arrojada al mar vna estatua, que cayendo de la bassa matò a vn hombre. Y el Rey Giro aviendosele ahogado vn cauallò en el Rio Ginde, le dividiò en trecentos y setenta arroyuelos, para que quedasse castigado, perdiendo el nombre, y el caudal: de cuyo acacimiento se vale el discreto Saavedra (130.) para vna de sus Empresas politicas. Y en el decreto de Graciano lo cõfirma vna notable glossa, (131.) pues hablando de los incensarios de Corè, y Datàn, y como mandò Dios, que estendido su metal en laminas, se pusiesen en el

Tem-

Lo

Templo para testimonio de la inobediencia, y sacrilegio; infiere que fue por castigo en quanto admitiò la materia, pues la mudaron, y destruyeron la forma.

§. XIII.

**P**ara castigar pues el Santo Oficio al Herege difanto, se vale de la estatua que representa su personalidad: siendo tal la expresion, que en ellas considera el derecho que constituye crimen de lesa Magestad en la violacion de las estatuas del Principe (132.) En cuyo delito fueron criminosos Lucio Ennio, (133.) por aver fùdido vna estatua de Tiberio para hazer baxilla, y Marcelo, por aver puesto su estatua en lugar preeminente al que ocupaua la del Emperador. (134.)

Señalalas el derecho, por Asylo, al refugio de las personas miserables, (135.) y concede accion de injuria a los particulares, por el vltraje hecho con las estatuas de sus mayores. (136.)

En el trato comun fue tan expresa la representacion, que en vez de sus dueños las saludauan en las puertas, y zaguanes; (137.) y passò a ser delito capital el detnudar se delante de las estatuas de los Emperadores, cuya pena executò Domiciano (138.) en cierta muger.

Esto dio ocasion a que cubriesen con velos las estatuas, y a que el Emperador Claudio (139.) mandasse mudar a otro sitio, desde la plaça de los Gladiadores, vna estatua de Augusto; por que, ò avia de estar

flem-

(132.)  
L. qui statuas l. famosi, ff. ad l. luli Maest. Xiphil. & Dion. in Domitiane Petr. Greg. lib. 35. Syntagm. cap. 7.

(133.)  
Tacit. ann. lib. 3. Saavedr. emp. 48.

(134.)  
Tacit. ann. lib. 1. Arnald. Clapmar. de arcan. rer. public. lib. 3. cap. 12. Theod. Hoeping. de stat. & imagin. cap. 20. num. 221.

(135.)  
L. i. C. de his qui ad itat. confag. l. 2. ff. qui sunt sui, vel alien. l. in eum, ff. de var. & extraord. crim. l. capitalium, §. ad statuas, ff. de pen. P. Math. Rader in Martial. lib. 6. epig. 63.

(136.)  
L. si statua, ff. de injur. Avend. de exeq. mand. cap. 1. num. 4. Tirac. de nobilit. cap. 6. num. 16.

(137.)  
Andr. Alciat. elucidans Lucretij carmen lib. 8. patery. P. Marc. de Roa de die natal. cap. 20.

(138.)  
P. Roa d. cap. 20.

(139.)  
P. Roa lib. 6. singul. cap. 2. Dion. Claud. Eorumque tantus fuit numerus. ut Augusti statuas eo loco positam in ferit transferri, ne aut semper aspiceret eadem, aut semper velata esset.

Sues

(140.)

Sueton. in August. cap. 17. Cleopatra quam servandam triumpho magnopere cupiebat, etiam Pyllos admovit, qui venenum ac virus exurgerent, quod per se morsu aspidis patabatur.

(141.)

Plutarch. in vit. Anton. Zonar. tom. 2. ann. Alex. ab Alex. lib. 5. cap. 6. dicit. gen. ex Paul. Horoz. Beroald. ad Sueton. in Aug. cap. 17. Dio Cass. lib. 51. Inter alia quae in illo triumpho inferrebantur, Cleopatra etiam in culcitra portabatur, ad imitationem eius effusa.

(142.)

Benedic. Fern. in Genes. cap. 19. sect. 2. col. 21 v. Pedr. Gom. Duran part. 1. peregr. Christ. cap. 2. §. 3.

(143.)

Bernard. Gom. in tra. de fals. lib. 2. pag. 97. D. Joan de Quiñones del métruo de los Judios, fol. 11.

(144.)

Petr. Math. Histor. Gallic. narrat. 3. quem adducit D. Nicol. Fernand. de Castr. de Portug. convene. part. 1. cap. 8. sect. 1. Ant. Clar. Sila. in leg. Reg. fol. 381.

Dio

siempre cubierta, ò ser su vista complice del espectáculo sangriento. Y en ello se autoriza, y comprueba la advertencia con que el Santo Oficio haze siempre fuera del lugar sagrado la entrega de las estatuas, que se relaxan a la justicia, y brazo seglar.

Obrò muy configuiente a esta confideracion Augusto Cesar, (140.) pues no aviendo podido conservar viua a Cleopatra, aunque lo desseo ansiosamente; para que fuesse el mas heroyco despojo en su triunfo Egipciano (141.) la figurò en vna estatua colocada en el lecho, que sirvìo de vltimo trono a su grandeza, y de patibulo a la procurada violencia de los Aspides.

Y acercandonos mas a nuestros terminos de las estatuas en castigo, ningùn exemplar mas calificado que la muger de Loth, convertida en estatua de Sal, y cõ toda perfeccion de figura, aunque David Kimchi, y Batablo interpretan la palabra *Estatua*, por vn cumulo, ò monton de Sal: pues dicen graves Autores, que dura hasta oy, en testimonio sempiterno de la vindicta divina; (142.) y que ha de permanecer hasta la general resurreccion, porque quiere Dios acreditar en semejantes señales, y castigos, la atrocidad de las culpas. (143.)

Otro bien notable testimonio para la antigüedad, y la satisfaciõ, que desempeña el castigo de las estatuas, nos da vn Autor Frances (144.) en voca de la Reyna de Inglaterra Yfabela, jactandose de la muerte que dio al Conde de Essex, su Privado: *No puedo dexar de reirme de aquellos Reyes*



*Reyes de Persia, que mandauan agotar los vestidos, de aquellos Grãdes señores que los auian ofendido, y en lugar de la cabeça colgauan vn sombrero.*

Y no es poco antiguo el castigo que introduxo Nerõ en los certámenes musicos, que lasciuamente le diuertian; pues dispuso que al que quedasse vécido, se le formasse estatua, en cuyo vilipendio executauan irrisorias demonstraciones (145.)

Y en mas fèria ambicion, y verdadero castigo, se executò con Cornelio Celso, aclamado en Africa traydoramente Emperador, en agrauio de Galieno, poniendo en vna asfretosa Cruz su imagen, y estatua, para que substituiesse la satisfacion, y exèplo que merecia tan detestable maldad. (146.)

Y de nuestra España, y en el año antes que en ella se introduxesse la Inquisicion, con el regimen que oy mantiene, le refierẽ practicado año de 1483. en el Marques Condestable de Portugal, hermano del Duque de Vergança Dõ Fernando, (147.) que citado por edictos, y dada contra el la sentècia de muerte, se executò en Abrãtes en su estatua, precediendo primero vna priuacion aparente de la dignidad de Condestable. Y que en Francia es practica comun executar se en estatuas las sentencias capitales de los reos ausentes, mayormente siendolo en delito de lesa Magestad, lo assieta Theodoro Hoepingio en el celebre tratado que escriuiò de las estatuas. (148.)

Y a quiẽ lo quisiere leer, le darã Castilla

G

otro

[145.]

Dio lib. 5. 1. v. *visor statuas eius cum humeliose verberasset.* Petr. Fab. lib. 2. Agonist. cap. 21.

(146.)

Petr. Homer. hist. iur. vniuers. fol. 258. ex Octau. Strada in vit. Imp. pag. 147. Theodor. Hoeping. de iur. insign. cap. 19. nu. 170. Petr. Mexia in Casar. de Galien. cap. 2.

(147.)

Zurit. lib. 20. ann. cap. 50. Resend Hist. del Rey Don Iuan el II. de Port. cap. 43. D. Aug. Valconcel. ead. Hist. lib. 3.

(148.)

Hoeping. de iur. insign. cap. 20. num. 182.

P.

(149.)

P. Joann. Marian. Hist. Hisp. lib. 2. 3.  
cap. 9.

(\*)

D. Paul. Spinosa de los Monteros  
Hist. Hispal. 2. par. lib. 5. cap. 5.

(148.)

(150.)

Bernard. Schard. lib. 2. Hist. Pata-  
vin. claf. 9. Beterlinch. Theatr. vit-  
hum. verbo dedecus fol. 50. lit. H. *In-  
quisitores ergo, cum cadauer consequi  
non possent, effigiem eius in medio foro  
cambuserunt, publice lecta condemna-  
tionis sententia.*

otro suceso acacido junto a los muros  
de la Ciudad de Avila, año de 1465. y ven-  
gado en la Villa de Simancas en la estatua  
de vn grande Prelado; si bien que con des-  
iguales ceremonias, é interlocutores de la  
funcion. (149.)

Y Sevilla con credito de su entereza, en  
la administracion de justicia, conserva oy  
en la esquina de vna calle vna estatua de  
medio cuerpo, que representa al señor Rey  
Don Pedro, y segun tradicion comun, la  
puso el Asistête, por aver averiguado que  
era el perpetrador de vn homicidio sobre  
que hazia pesquisa. (\*)

Y en nuestros terminos de Hereges, y  
por mano de la Inquisicion (que es cir-  
cunstancia que en algun modo desacredi-  
ta la ponderacion del doctissimo Peña) se  
practicó esta demonstracion con Pedro  
Aponense, año de 1315. pues no pudiendo  
ser aprehendidos y sus huesos, para  
executar en ellos la pena de sus hereticos  
errores, por averlos ocultado Marieta su  
dama, hizierõ quemar su estatua en medio  
de la plaça de Padua, donde murió, leyen-  
dose publicamente la sentencia, y meritos  
de su condenacion. (150.) Demonstraciõ  
que se lee executada en Roma, y en la es-  
tatua de Sigismundo Malatesta, delante de  
las puertas de San Pedro, año de 1458. go-  
vernando la Iglesia Pio II. Y en mas moder-  
nos tiẽpos, en la estatua de Martin Lutero,  
quemada en la plaça Naõna de aquella  
sagrada Ciudad, a 12. de Junio de 1521.  
siendo Pontifice Leon X. y Iuezes de la  
causa

causa el Obispo de Asculi, y Silvestro Prierio, Maestro del Sacro Palacio; (151.) haziendo ya la atrocidad del delito, practica comun, y n me dio tan extraordinario, segun lo autoriza el señor Presidente Covarrubias. (152.)

§. XIII.

**Y** No es desufado en el derecho suplir con la representacion la realidad; no solo en las ficciones incorporales con que está organizada toda la jurisprudencia, sino tambien en otras señales, ò demostraciones corporeas, que se inventaron para la significacion de los efectos civiles. Manifiestanlo entre otras las insignias de los Magistrados, (153.) el Hacha de las almonedas, (154.) y las Piedras de los linderos; (155.) a cuya aprehensiva sombra dio el cuerpo para el delito, ò para la dignidad, la voluntad, y decreto del legislador. (156.)

Vemoslo canonicado por la Iglesia en la execracion de los excomulgados, matando las candelas en el agua; (157.) y con lo ceremonial del Levitico en el sacrificio, que los Hebreos llamarón Azazel, ò *Caper emisarius*. (158.)

Valiose de esse medio Aristides Plenipotenciario de los Athenienses, (159.) echado en el mar vnas volas de hierro ardiendo, para empeñar sus falsos Dioses a la vengança de las pazes violadas, con hazerlos testigos del contrato. Y Hercules, aviendo llegado al monte Aventino, substituyò en vnas estatuas de paja, y juncos la víctima hu-

(151.)

Param. de orig. S. Inq. lib. 2. tit. 2. cap. 1. num. 7.

(152.)

Var. lib. 2. cap. 1. num. 11. *Quando que tamen ob criminis in iniquitatem corpora ipsa suspenduntur, vel exornantur, aut ipsius delinquentis imago, ad ducit Imoi, in l. defuncto de pue. indic. Villad. de heret. qua. ff. 32. num. 4. quibus adnotes Ant. Gom. tom. 2. cap. 1. num. 79. Roxas de heret. assert. 14. num. 184. & sing. 154. num. 18. Farin. de heret. qua. tit. 97. num. 96. Caren. de offic. S. In 1. part. 2. tit. 19. num. 12. D. Tra. in. in th. mul. fil. d. qua. tit. 6. cap. 2. num. 3.*

(153.)

L. 1. §. casum ubi Gochoff. verbo in signia magistratus, ff. de poss. Ant. ut iudic. in quo no inuere p. nec essitas l. proco. ff. de offic. Proconf. Panciroli. lib. var. cap. 9. Britton. lib. 2. antiq. cap. 4. Buleng. de Imper. Rom. lib. 2. cap. 14. Imperium in sibi. *Imperium est Imperium habere gladii. ff. de iurid. omn. iud. Petr. Fab. lib. 1. semestr. cap. 3. Guher. de offic. dom. August. lib. 2. cap. 1.*

(154.)

L. 1. libi: *Neque habet bastii. C. de pd & inr. hast. fic. l. 2. §. deinde 29. libi: Deinde cum esset neffarius magistratus, qui haste precesit. ff. de orig. iur. Revard pro Tribun. cap. 19. Amay. tit. 1. d. tit. lib. 10.*

(155.)

L. 2. libi: *Lapides furati sunt, ff. de termin. mot. Villadieg. in l. 2. tit. 3. lib. 10. for. iudic. lat. Farin. de furt. qua. tit. 163. a num. 90.*

(156.)

Senec. lib. 1. de benef. cap. 8. *Quid habet per se corona pretiosum? Quid pretiosum? Quid fastus? Quid Tribunal? et cur ruit nihil eorum honor est, sed honoris insigne. Plura amaraissimus Frater Salced. de contrav. cap. 1. num. 35.*

(157.)

Cap. de debent. 11. qua. tit. 3. Cast. de iust. har. punit. lib. 2. cap. 19. fol. 150. Petr. Gudelin. de iur. noviss. lib. 6. cap. 16. nu. 18. *plura de anathemate apud Covarr. in cap. alma mater defen. ex com. §. 8. num. 7. Parlad. diff. 19. D. Sebast. Covar. thes. de la leng. Castell. verbo anathema.*

hu-

Le-

(158.)

Leuit. cap. 16. Franc. Sanch. Brozef.  
Paradox. lib. 1. num. 6. Salced. del. Co-  
trau. cap. 1. num. 7. & 10.

(159.)

Tit. Liv. lib. 1.

(160.)

Varr. lib. 6. de latin. ling. Polydor.  
Virg. de invent. rer. lib. 2. cap. 2. Ma-  
rian. lib. 1. cap. 12 ad med. Roa de die  
natal. cap. 1. in fin.

(161.)

L. monumentum. l. vel quod. ff. de re  
ligio. l. in tantum. §. in. ff. de res. diuis.  
insinuant apud Revard. quem consu-  
las ll. xij. Tab. *Homini mortuo ne ossa le-  
gito, quo post funus facias.* Alciat. lib. 10  
Paterg. cap. 12. Parlad. diff. 66. num. 6  
Iul. Labor. & Lucubr. tit. 2. cap. 6. n. 22.

[162.]

Virg. Eneid. lib. 3. Zerd. d. lib. vers.  
302. num. 7.

[163.]

Sueton. in Claud. cap. 1. *Exercitus  
honorarium ei tumulum excitauit, circa  
quem deinceps stat die quotannis milles  
decurrever, Galliarumque ciuitates publi-  
ed supplicarent.*

(164.)

Xenoph. lib. 6. Cyrop. *Hic quarum  
corpora inuenta non sunt, cenotaphium  
magnum fecerunt.*

(165.)

Lamprid. in Alex. *Cenotaphium in  
Gallia, Roma amplissimum sepulchrum me-  
ruit.*

[166.]

Prudenc. in Peristeph. Hymn. 4.  
*Hoc colunt tunc veluit ipsa membra  
Cespes includat suos, & paterno  
Seruet amplectens tumulo, beati  
Martyris ossa.*

[167.]

Di. l. in eorum. §. in ibi. *Sed magis  
placet locum religiosum esse.*

humana, con que los habitadores de aque-  
lla tierra acostumbrauan propiciar a Sa-  
turno: dando este sacrificio principio a los  
que despues nombraron Saturnales (160)

Practicaronlo los Romanos en la ocur-  
rencia de morir algun Ciudadano en Pro-  
vincia remota, ò aver perecido su cuerpo  
en guerra, incendio, ò naufragio: erigièdo  
para consuelo de los amigos, y patientes  
vn tumulo, que llamaron *Cenotaphio*, y  
era imaginario deposito de las cenizas del  
difunto; (161.) de cuya costumbre se  
halla celebre, aunque vulgar testimonio  
en el Poeta Latino. (162.) Llamòle *Tumulo  
Honorario* Suetonio, (163.) hablando de  
Germanico, a quien lastropas de su exer-  
cito protestaron en esta pompa, su amoro-  
sa recordacion, acreditando la perpetuidad  
de su dolor, en que las Ciudades de la Fran-  
cia por deputacion publica repitiesen el  
voto, y la celebridad en cada vn año. Testi-  
fica entre los Griegos esta costumbre, y su  
causa Xenophonte; (164.) y con elegan-  
te concisión la diferencia entre el verda-  
dero, y mentido sepulcro, Lampridio.  
(165.) No la olvidò el sagrado Poeta Pru-  
dencio; (166.) ni yo el reconocer esta  
exornacion al mejor de los comentado-  
res de Virgilio, el P. Iuã Luis de la Zerda; y  
ponderar que para que no faltasse circun-  
stancia de quantas conduxessen a la expres-  
sion de lo representado: dixo el I. C. Mar-  
ciano, (167.) que el *Cenotaphio* hazia  
lugar religioso; y esto aun aviendose le me-  
tido a pleyto esta prerrogatiua, segun lo  
deno-

denotan las palabras del texto, importando como significa la voz *placet*, voluntad regulada por razon, y derecho, mayormente en conflicto de opiniones. (168.)

Corre sin disputa el efecto desta representacion, quando como en el caso nuestro no es inducida por disposicion de hombre, que pudiera desvanecer la substancia de lo representado, (169.) sino disposiciõ, y autoridad de ley, con la qual passa a ser casi identidad la que era ficcion. (170.) Exemplificalo Balde (171.) en el Principe que es imagen de la Republica, y en quien està pautada como el sello en la cera; y aun haze tan fecunda a esta representacion producida de ley, que admite reduplicativamente otra representacion fundada en ella. (172.) como se vè en el dominio de las cosas dotales; pues aunque no se transfiera en el marido absolutè, sino causativè, se considera en èl naturalmente representado el dominio, por representarse en el mismo marido la imagen de la muger.

§. XIV.

**D**Esta viua representacion nace el proceder, y castigar el Santo Oficio a los que vltrajan las Imagenes, (173.) y ser heregia de los Iconomacos, opuesta al vso, y aprobacion de la Iglesia, sus sagrados decretos, y concilios, y señaladamente al sexto Constantinopolitano celebrado año de 703. ocupando la Silla Apostolica el Papa Agatho.

Y aun procede el Sãto Oficio al castigo

H de

(168.)

L. Thais, s. sorore, ff. de fideicõmiss. libert. l. placet, ff. de liber. & posthum. Franço de protef. in apparat. à num. 37.

(169.)

Arg. l. imaginaria venditio, ff. de R. l. l. & qui sub imagine. C. de distr. pig. l. semper, s. negotiatio, ff. de iur. immun.

(170.)

Ex glos. sing. in cap. si Sacerdos in prin. de penit. d. 1. Avend. de exeq. mand. cap. 1. num. 3.

(171.)

Bald. in cap. 1. de Feud. March. vel Ducat. & in rubr. C. de nov. C. compon.

(172.)

Ex Bald. in l. de iur. emphit. num. 10 & in l. in rebus, C. de iur. dot. col. 3. sub. num. 6. Aven. d. cap. 1. num. 4.

(173.)

Cap. Canonici de offic. ordin. in 6. Concil. Triad. ses. 25. rubr. de invent. & venerat. Guillerm. Durand. in rational. div. officior. lib. 1. cap. 3. Steph. Durant. de ritib. Eccles. lib. 1. cap. 5. Polid. Virg. de invent. rer. lib. 6. cap. 13. l. 1. C. nem. liceat sign. Salvat. l. 3. tit. 1. lib. 1. Recop. Ioan. Molan. de imagin. par. 1. Brun. de imagin. cap. 20. Cassan. in cõsuet. Burg. in r. b. in glos. & Droitem. nu. 60. Cepoll. de servit. cap. 71. num. 15. Menoch. de arbit. cas. 373. Farin. de heres. qua. 1. 178. num. 3. Hoc ping. de fiat. & imagin. cap. 19. num. 176.

D.

D. Michael Alberghino in manual Qualificat. cap. 29 num. 3.

(174.)

D. Trasmier in simul. fid. quæst. 4. cap. 8. Fr. Michael Alberghino in manual. Qualificat. cap. 29 num. 3.

(175.)

L. constitutionibus, ibi: *Et qui in famendi alterius causa in monumenta publica posita sunt.* item apud Labeonem. §. generaliter, ibi: *Et nota ad invidiam alienius, esse lugubri vitur, vel squalida ff. de inur. Et ibi Gothofr. Hinc etiam colliguntur gestu iniuriam fieri. Terrull. de pallio cap. 6. Sic enim auditur Phileopbus, dum videtur.*

(176.)

Estab. lib. 17. Plin. lib. 36. Cornel. Tacit. lib. 13. ann. Virg. de invent. rer. lib. 3. cap. 11. D. Greg. lib. 9. Epist. 9. apud Gratian. in cap. per lata de consec. d. 3. Covarr. Horozq. lib. 1. cap. 1. de sus emblem.

(177.)

L. Lucius, ff. de testam. milit. l. inter eos. §. 1. ff. ex quib. caus. mai. l. sed cum patrono. §. fin. ff. de bonor. poss. Cuiac. lib. 3. observ. observ. 3. plura apud Gothofr. in d. l. inter eos.

(178.)

Tiraq. in Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 5. Brisson. de formul. lib. 1. Covarr. in cap. alna mater. §. 8. nu. 8. part. 1. Rader. in Martial. lib. 7. epigr. 31. fol. 509.

(179.)

Tacit. lib. 2. ann. *Pro tamen libello ma nu Libonis nominibus Cesarum, vel Senatorum, atrocis vel occultas notas accusator arguebat.* Anton. Math. de crim. tit. de probat. 15. cap. 5.

de los que figuran las Imagenes en forma, ò significacion irrisoria de nuestra sagrada Religion, refiriendo este cuydado expresamente la Regla XI. del expurgatorio, y repitiendo el mandato carta acordada de Consejo con data de 30. de Julio de 1619. Lo qual apuntaron el señor Trasmiera, y Fray Miguel Alberghino; (174.) pero ninguno de los dos fortaleció el punto con fundamentos juridicos, quando en el derecho y disposiciones textuales (175.) que califican por injuria la que se comete con el iraxe, ò el gesto. Alsilo asíeña por cõclusion la glosa de Dionisio Gothofredo, a quien agrego vna elegante concision de Tertuliano, que tratando del habito austero, y reformado de los Philosophos, dize: *Que el verlos, es oirlos.*

Confirmalo el ser letras las figuras, pinturas, y hyeroglificos; (176.) y mas legalmente algunos vestigios que el derecho civil conserva de las cifras que usaron los Romanos con nombre de notas. (177.) y la costumbre de votar las causas por Symbolos, ò letras (178.) que continuan, ò sostituyen nuestros tiempos, votandose en las elecciones por letras, ò por habas.

Concluyelo en indiuiduo vna autoridad de Cornelio Tacito, (179.) por la qual consta que se articularon contra vn reo cargos de lesa Magestad, fundando la prueba dellos el acusador, en las notas que se hallaron en ciertos instrumentos que le avian sido aprehendidos al tiempo de la prison. Y desficiuamente es sentencia del Padre

Ex

Padre Gaspar Hurrado, y Laureto de Franchis, (180.) que el Herege mental passara a ser Herege externo, si manifestare la Heregia en notas, ò cifra, que por escura que sea pueda descifrar algun perito, quãto mas siendo las notas patentes al conociamiento, y explicacion comun.

§. XV.

**E**L origen, y principio de relaxar al braço seglar los huesos del Herege difunto para que sean quemados publicamente, no està embuelto en menos obscuridad que el castigo de las estatuas; pues como ya notamos, el derecho Canonico no estendio la pena a los huesos del Herege en mas que lançarlos del lugar sagrado, pudiendo separarse de los Carolicos. Y aun en tiempo de las instrucciones de Seuilla, acordadas año de 1484. no debia de practicarse, pues el cap. 20. que trata del processo contra la memoria, y fama del Herege difunto, solo expressa lo dispuesto por los sagrados Canones; y así lo defiende el señor Obispo Gonçalo de Villadiego. (181.)

Hago en su esfuerço la ponderacion de que las leyes civiles permiten en los sepulcros de sus familias, y en la forma legitima la humacion de los Hereges, (182.) Y que segun el derecho Canonico la priuacion de sepultura solo se estiende a lo que pède de la autoridad espiritual de la Iglesia, (183.) ò por razon de ser el lugar consagrado, bendito, y deputado para el uso de

[180.]

ExHurrad. de fid. disp. 83, sect. 1. d. 15. Lauret. de Franch. controv. inter Episcop. & regular. tit. de approbat. confess. quest. 7. part. 1. num. 1216. Neque bi quidem, qui periti sunt in expli. cendis arcanis notis vulgo cifr. vel quia omnino arcani sint, & specialissimi, vel quia sint male formati: nam si ex peritis posset aliquis explicare, hæresis esset exterius manifesta.

(181)

... ..

(182)

... ..

[180.]

[181.]

[181.]

De hæret. quest. 22. nu. 5. Repert. Inq. verbo defunctus. Farin. de hæret. quest. 197. §. 5. num. 95. Torreblanc. d. lib. 13. cap. 17. num. 17. Quando damnatur memoria defuncti nulla in eius corpus executio fit.

(182.)

L. 9. sibi: Humanum. & piam hoc arbitri. hereticos permittimus sepeliri legitimis sepulchris. A. H. grecici legitimo modo, ut ceteri sepeliuntur. C. de hæret.

(183.)

Cap. sicut. de hæret. cap. quicquid eod. tit. in 6. Henric. Spod. de eamet. sac. lib. 2. part. 2. cap. 6. num. 1. Quo quidem in re notandum. cum agitur de sepultura Ecclesiastica sive Christiana, non omnia prohiberi sepulturam seu humulationem, sed tantum illam, que ab spiritali Ecclesia autoritate pendet. &c.

Tom.

la sepultura de los fieles; ò por razon del hazerle el entierro cõ ceremonias, y por la pa funeral que estila la Iglesia, como expressamente lo afirma Henrico Spondano en su tratado de Cementerios.

Y digo que es preciso convenir en que solo ay costumbre para la extencion referida. Así lo enuncia Antonio Gomez (184.) de nuestros Reynos; y averla en el de Francia lo afirma (185.) Julio Clarõ. En esse sentido debe entenderse la conclusion de nuestro Don Iuan de Roxas, (186.) en quanto dize que en el crimẽ de la Heregia pueden ser quemados los huesos del difunto. Y explicarse in sensu diuiso la afirmaciõ del señor Obispo de Astorga Fermosino, (187.) en quanto comprehede la propuesta, que ay constituciones Pontificias, y leyes del Reyno para que sean reducidos en polvos con la voracidad del fuego los huesos del Herege difunto.

Con estos motiuos he entrado en concepto de que se debe a nuestra Inquisicion Hispana el ser legal la practica desta pena, aunque se lee executada muchos siglos ha en los huesos de algunos Hereges. La Emperatriz Theodora, ò Irène, hizo desenterrar, y quemar publicamente los huesos del Emperador Constantino Copronimo, y que se arrojasen las cenizas al mar, por aver improbadado, è impedido el culto de las Imagenes. (188.) Y siendo Pontifice Bonifacio VIII. se hizo igual castigo año de 1296. en los huesos de vn Herege llamado Harmano, a quien los Ciudadanos

de

(184.)

Tem. 1. cap. 1. num. 79. *Ex hoc suscitatur practica. que habet, quod in delicto heresi post mortem imponitur pena cada ueri, quia concremantur ossa, vel effigies ipsius delinquentis.*

(185.)

g. heresi num. 21. *Et scias quod de consuetudine Regni Francia corpus illius qui post mortem damnatur de heresi, vel inquitur brachio seculari, et per brachium seculare comburitur.*

[186.]

Sing. 114. num. 10.

[187.]

De confiscat. 2. part. alleg. 11. n. 9.

[181.]

(181)

(188.)

Marc. Ant. Sabelic. lib. 8. Eneid. 8. Niceph. Calixt. Histor. Eccles. lib. 17. cap. 17. Beterlinch. Theat. vit. hum. verbo cadaver fol. 19. lit. A. Torrebl. lib. 13. cap. 16. num. 16.

Tiber.



de Ferrara venerauan por Santo veynte añosavia. (189.) Y en el de 1300. se descubrió en el Ducado de Milan otro engaño semejante, y se tomó la misma satisfacion en los huesos de vna muger llamada Guillelma. (190.)

Reducen el fundamento de esta costumbre a vn exemplo tomado del Auto que celebrò el Rey Iofias, (191.) mandando desenterrar, y entregar a las llamas los huesos de los Idolatras; pero reduciendonos a los terminos de Inquisicion Delegada, le discurreto fundamento legal, afirmando que es, porque en los huesos del Herege permanece, y dura el sujeto passiuo de la pena, como en la que se impone al desterrado, lo respòde el I.C. Marciano, (192) assentando que el cadaver no puede ser lleuado al lugar, de adonde fue desterrado el difunto.

Exornò esta decision el señor Presidēte Covarrubias, (193.) aprobandola, y censurando de piadosa, y no de verdadera la opinion contraria. Siguenle otros Autores, de los quales se aparta el Padre Antonino Diana, defendiendo que no debe denegarsele al cadaver del desterrado, el derecho del sepulcro patrio. (194) Iuntò vnas, y otras sentencias el Seuillano Don Nicolas Antonio, (195.) refutando el sentir de Dō Ioseph de Retes, en quanto a querer en su tratado de interdictis, & relegatis, darle mas antigüedad a esta pena, que al destierro de Ouidio, obstandole claramente vn testimonio que el mismo Poeta dexò

I

entre

(189.)

Tiber. Decian. tract. crim. lib. 5.  
cap. 57. num. 5. Farin. d. quaest. 197.  
num. 94.

(190.)

Param. de orig. S. Inq. lib. 2. cap. 5.  
tit. 3.

(191.)

Reg. lib. 4. cap. 23. vers. 16. Param.  
d. lib. 2. tit. 3. cap. 1. num. 110. D. Fer-  
mos. d. alleg. 11. num. 97.

(192.)

L. 1. ff. de cadaver. punit. *Siquis in  
insulam deportatus, vel relegatus fuerit,  
pena etiam post mortem manet, nec licet  
eum inde transferri.*

(193.)

Lib. 2. var. cap. 1. num. 11. quem se-  
quuntur Lara de Capell. lib. 1. cap. 25  
n. 37. Ricciul. de iur. perf. extr. grem.  
lib. 4. cap. 60. num. 6. Torrebl. d. lib.  
13. cap. 16. num. 5.

(194.)

Part. 6. tract. 1. resol. 21.

(195.)

Dē exil. lib. 1. cap. 15.

Lib.

[ 196. ]

Lib. 3. trist. eleg. 3.  
*Offa tamē facito parca referantur in urna  
Sic ego non etiam mor tuus, exul ero.  
Non veras hoc quisquam.*

entre sus elegias tristes. (196.) Pero tambien passò sin inquirir el fundamento de tan desconsolado castigo, aunque conteta en qué era necesaria dispensacion del Principe, para la transportacion de las cenizas.

(197)

[ 197. ]

L. eum in diversis, ff. de religiof. Cuiac. lib. 2. 1. observ. 4. Franc. Brozo in §. religiofum inst. de rer. divif. ex Henric. à Suetim. repet. lect. cap. 2. Franço de protestat. in apparat. nu. 36

Y sin duda alguna que se funda en la identidad, y continuacion que el derecho considera en los huesos del desterrado, segun otra respuesta del I. C. Paulo; pues resuelve, (197.) que en caso de aver sido el cadaver enterrado en dos lugares diversos, se deberá el culto, ò religion con que eran tratados los sepulcros, al lugar en que yazia enterrada la cabeça: manifestando en la decisïon, que conserva viuas el cadaver las funciones del compuesto difunto.

[ 198. ]

L. quidam testamento, ff. de condit. instit.

Y no sé que tenga mas de diuinatorio que de conseqüente, el dezir que en la vulgar ley quidam testamento, (198.) el herebero no fue censurado de inobediente a la disposicion del testador, que mandò arrojar sus cenizas al mar, por no tener en ellas el dominio q̄ en vida, no le era permitido de sus miémbros. (199.) Y mas quando Baltasar de Amefqua le niega al testador la potestad de consentir que despues de su muerte sea el cadaver ultrajado, ò entregado el coraçon a su mãcaba, Y que Baldo afirma que no le importa menos a la Republica (200.) el enterrar los muertos, que conservar los viuos: dictamen que quicã sigue la ley, para mandar que se cumpla de officio, si huviere descuydo en esta obligacion. (201.)

[ 199. ]

L. liber homo, ff. ad l. Aquili. Amesc. de potest. in se ipsi. l. 1. cap. 1. & cap. 12. Neque enim valeret consensus, quod libidini inimicorū exponeretur cadaver, quia etiam mortuo fit iniuria, ut notant omnes in l. 2. C. qui testam. fac. poss. neque vana voluntas illius, qui amisit e locaret eor. esse exequenda.

(200.)

Bald. in l. fin. C. de negot. gest. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 26. Florian. Dalph. de sepult. cap. 2. num. 10 Franço de protest. d. apparat. num. 5.

(201.)

L. 12. tit. 15. part. 1. DD. in l. 3. Tau. maxime Abt. Gom. num. 2. Menech. de arbit. ca. 387. D. Fermosin. de consue. alleg. 21. num. 4.

Parece que penetrò la causa de esta rigida prohibicion el Adicionador de Bartolo, (202.) pues se inclina a que el cadaver del descomulgado, es tan capaz de comercio, que incurrira en excomunion quien le diere sepultura: de la qual dixo Agustin Barboza, (203.) estava priuado el difunto en continuacion de averle sido prohibido en vida el vfo de lugar sagrado. (204)

Y porque cesen argumentos donde ay constitucion Canonica, el Pontifice Alexandro IV. considerò por tan contagioso el cadaver del Herege, y tãta la identidad, q̄ en el se continua, q̄ establecio q̄ la sepultura, adonde huuiere sido enterrado, no pueda servir a entierro de otro Catolico. La qual decretal pudo motiuarse, ò al menos se acredita con la marauilla acaecida en Theopolis, con el Abad Cosme. (205.) Fue mandado enterrar por el Patriarcha de Antiochia Gregorio, en el sepulcro donde lo estava vn Obispo Herege; y clamò el cadaver del Santo Abad, siendole intolerable tan sacrilego contacto, y compania, y obligando a que le separassen de ella, el aver Dios engrandecido su alta providencia con la noticia del suceso.

No desdizen de nuestra ponderacion (206.) los que tratando de la obligacion que tiene el Iuez saglar para remitir al Eclesiastico los Clerigos delinquentes, asientan, que aunque ayan muerto (y lo exemplifican en el Clerigo que se matò) debe

(202.)

In d. l. 2. ff. de cadaver. punit.

(203.)

In collect. ad cap. ad huc de privileg. nam. 2. Clement. 1. de sepult. Suarez de censur. tom. 5. disp. 12. sect. 4. num. 8. Sayr. de censur. lib. 5. cap. 33. num. 12. Bonacin. de censur. disp. 2. quest. 2. punct. 3. §. num. 8.

[204.]

Text. not. in cap. 2. ibi: Et locus ille perpetua careat sepultura. de haeret. in 6. & ibi Archid. num. 9. Caldenh. de haeret. rubr. de p. n. haeret. post mort. Roxas sing. 102. Fatimide haeret. quest. 192. num. 44. Tiber. De can. lib. 5. cap. 41. nu. 6. Souta in aphorism. Inq. lib. 3. cap. 3. num. 10.

[205.]

Theodoret. Hist. or. tripart. lib. 4. cap. 14. Beierlinch. theat. v. t. lum. verbo haeretic.

(206.)

Ex Guillelm. Benedict. in cap. Raynuntius, verb. & vxore nu. 242. DD. in cap. degradatio de par. Anfr. in lib. de stil. parlam. arrest. 409. Marc. de iurisd. part. 2. cap. 32. num. 44.

Co-

debe cumplirla como si estuieran vivos, porque permanece el carácter en el alma, y graüado en los huesos el fundamento de la jurisdiccion, que no puede borrar la muerte.

(207.) Nitampoco se hará estraña a los que defienden, que la clausula Guarentigia es de tanta eficacia en la obligacion, que puede el acreedor en virtud de ella impedir el entierro del deudor.

Concorre en esta sentencia el voto de Licurgo (208.) pues al tiempo de la muerte mandò este gran Legislador, que arroñassen sus huesos al mar: considerando que si de la Isla de Creta, dõde avia viuido voluntariamente desterrado, los trasladauan a Lacedemonia, avian de juzgar los Espartanos que quedauan libres del juramento con que los tenia obligados a guardar sus leyes, hasta que bolviessè a la Patria.

Tambien lo viò observado Castilla en el cadaver de Don Iuan Alonso de Alburquerque, (209.) al qual embalsamado, traxeron en su compañía los Grandes que andauan por entonces defavenidos con el señor Rey Don Pedro, no le dando sepultura hasta que se concluyò la demanda, en conformidad del juramento, y aliança hecha con el difunto. Y se contiene en la Historia que de (210.) dicho Principe escriuiò Pedro Lopez de Ayala, vna circunstancia muy substancial para nuestro proposito; pues las juntas que hazian los aliados eran en presencia del cada-

(207.)

Covar. lib. 2. var. cap. 1. num. 10.  
Ant. Gom. tom. 2. cap. 11. num. 56.  
Dacñ. reg. 397. Didac. Per. l. 1. tit. 16  
lib. 3. ordin. Baeza de inop. debit. cap.  
1. num. 19. Azeved. l. 6. tit. 18. lib. 4.  
Recop. Q. esad. divers. quæst. cap. 7.  
Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 20

(208.)

Justin. ex Trog. Pompei. lib. 3. Petr.  
Greg. lib. 3. Synegm. cap. 24. n. 2.  
*Is enim postquam leges Spartanis dadas,  
eos illas servaturos iuramento denerat,  
dixisset, firmasset, profectus Creta ibi perpetuum  
exilium egit, abhinc in mare ossa  
sua moriens iussit, ne relatis Lacedæmonia  
soluto se Spartani religione iuris iurandi  
in d' solvendis legibus arbitrarentur.*

(209.)

Marian. Hist. lib. 16. cap. 20.

(210.)

Cap. 27. ann. 5.

cadaver, y admitiendole a las conferencias, y resoluciones, porque: *Cada vez que fazian estos señores su Consejo, hablava en lugar de Don Juan Alfonso, Ruy-Diaz, Cabeça de Vaca, que avia feido su Mayor domo mayor.*

§. XVI.

**D**ispone tambien el tenor de la sentēcia del Herege difunto, que se quite, y borre *qualquier Titulo si le tuviere puesto sobre su sepultura, ò Armas si estuviere en puestas, ò pintadas en alguna parte, por manera que no quede memoria del dicho Fulano sobre el haz, de la tierra.* Y esta parte corresponde a lo dispuesto por el derecho civil en los reos de lesa Magestad, (211.) y a lo que executarō los Romanos, segun dexamos referido en el §. IV. con algunos Emperadores en odio de su dominacion tiranica, borrando los monumentos que les avia erigido el miedo, ò la adulacion. Y los Egipcios en la costumbre de residenciar a su Rey muerto, leyendole en vn alto Cadahalso, y en concurso de todo el pueblo, el proceso, y discurso de su vida, y priuandole del honor del sepulcro, si constaua aver sido descuidado, cobarde, ò tirano. (212.) Circunstancias a que corresponden notablemente las de los Autos de Fē que celebra el Santo Oficio; y demonstracion que observa la Republica Veneciana quando muere su Dux, eligiendo por votos el Gran Consejo cinco Ciudadanos, que reciben informacion de los

K pro-

Fr. Geron. Rom. cap. 7. de Rep. Y. n. n. (211.)

(211.)

L. corum ff. de pen. Rom. sing. 354. Cepoll. de servit. cap. 71. num. 10. Greg. Lop. in proem. tit. 2. part. 7. glol. 7. Luculentius Cicet. in orat. pro Sylla. *Omnia Indices hac amissa sunt omnia generis, honoris, nominis insignia, et ornamenta vniuersi iudicij calamitate occiderunt.* Tiraquel. de nobilit. d. cap. 6. num. 16.

(212.)

Alex. ab Alex. hier. gen. lib. 3. cap. 7. *Fuitque in usu apud Egipcios, leges defuncto antequam iusta decesserit percerdotet, qui proximam tenebat dignitatem, omnem vitam, seriem, et ipsius dicta, factaque, et a fuerit fortissime preliatus an vero segnis, et deses, ex alto suggestu in maximo omnium concursu perire, et reueneri, et si vitia preualedant honore generis priuari, atque insepultum cadaver a hęc.*

Fr.

(213.)

Fr. Geron. Roman. cap. 5. de Rep. Venet.

(214.)

Psal. 72. vbi Nicol. de Lyra.

(215.)

Cap. sane profertur 24. quest. 2. Concil. Aphrican. can. 48. relatum in cap. si quis Episcopus, ibi: *Atque eius nomen inter Dei Sacerdotes nullo modo recitetur. de heret. in 6.*

[ 216. ]

Epist. 38. cap. fin. 88. l. cap. Cyprianus 21. quest. 3. Castr. de heret. pun. lib. 2. cap. 19. fol. 151. Pen. 2. part. in comm. d. cap. si quis. & plenius com. 4

[ 217. ]

Syron de Reg. Ital. lib. 3. *Ne Pbilli pti tamquam heretici Imperatoris, aut litte ad nuntii nec perentur, ne que ima go eius, ut assueuerat in templo inferretur neque nomen in sacrorum solemnibus ede- retur.*

(218.)

Pausan. in Laonic.

(219.)

Notanter Lambertini de iur. patro- nat. lib. 3. art. 4. quest. 3. princip. nam 1. ad medium.

(220.)

Reg. lib. 2. cap. 18. *Porro Absalon ex- erat sibi, cum aduc vixeret situlum, qui est in valle Regis. Dixerat enim non habeo solum, sed hoc erit monumentum no- minis mei.* P. Roa singal. lib. 4. cap. 10. vbi elucidat Psal. 48.

L.

procedimientos del difunto, y averigua- dos, se le paga en la vltima hora con glo- ria, ó vituperio. (213.)

Hallase tambien en las sagradas letras insinuado este castigo contra los Principes tiranos. (214.) Y en el derecho Canonico executado con los Hereges, (215.) prohi- biendo que sus nombres se relataffen en los Catalogos, que en los primeros siglos de la Iglesia acostumbrauan leerle en pre- sencia del pueblo, para piadosa recordaci6n de los Prelados que avian precedido. De cuya costumbre da testimonio San Leon Papa (216.) en vna carta dirigida a Ana- tolio, Obispo de Constantinopla, y el Pon- tifice Leon III. en otra carta escrita al Emperador Constantino, en confirmaci6n del sexto Concilio general. Y con cuya pena castig6 el Papa Constantino (217.) al Emperador Filipo, decretando con con- sentimiento de los Padres, que en pena de su heregia no se relataffe su nombre en los sacrificios, ni en los votos, y rogatiuas Eclesiasticas. Y los Griegos a Euripilo, por la muerte (218.) que di6 en la guerra de Troya a Machon, hijo de Elculapio, esta- bleciendo que fuesse nefando su nombre en los Hymnos, y Canticos laudatorios.

Dirigida toda esta providencia, a bor- rar, y extinguir la memoria del Herege, laqual conseruan las Incripciones, Armas, y Edificios, (219.) como se observa con no poca especialidad (220.) en la estatua de marmol que Absalon erigio, animada con vna escripcion de su nombre, para per-

perpetuarle, y suplit la falta de la descendencia.

Confirman este ansioso cuydado Modestino, (221.) con la especie que propone de aver cierto testador dorado vnos spectaculos para conservacion de su memoria; y Vlpiano, (222.) defendiēdo en vna obra publica la conservacion del nombre de otro Ciudadano; aun sin proceder esta prerogativa de hecho heroyco, sino tan solamente de vna liberalidad.

Y el Emperador Constantino, (223.) no siendo tampoco efecto de pena la remocion de las estatuas de sus mayores, sino ocurrencia de venderse la casa del menor, lo califica con su referito, por desconsolado acaccimiento.

No se comprueba mal con lo referido, la practica de arrasar las casas de los Hereges, y sembrarlas de Sal, (224.) quando han servido a sus conventiculos, y juntas. Y el punto menos tocado de prohibir, que se nombren, y aleguen los libros de Autores contenidos en la primera clase del expurgatorio; (sea exemplo el comentador de las tumbres de Paris) porque ademas de ser inuoluntarios del entendimiento los libros, y que como tales deben alcançarles los efectos del castigo, se perpetua la memoria en los escritos, (225.) han de ser priuads los Hereges de todos los honrras que conducen a su conservacion.

Y aunque la expurgacion supiera entretafacar la prouechosa, y segura doctrina, que se contiene en los libros que tratan

( 221. )  
L. legatum. ibi: *Et ex re dicitur in ead. civitate memorie conservanda a ceteris gratia spectacula de celeberr. sive v. suff. legat. Padill. de fideicommissi. in rubr. fol. 4.*

[ 222. ]  
L. qui libertate. *De ne eius nomine & l. fin. ff. de operib. publ. & ibi Bart. Cepoll. de servit. d. cap. 7. num. 11. in i. Avend. de exeq. mandat. cap. 1. nu. 4.*

( 223. )  
L. lex que tutores. *C. de admiff. tut. Casan. Catalog. glor. muno. p. 1. confid. 38. c. 6. l. 2. r. num. 5. Amay. pro stat. Conchens. num. 6. Hoc ping. c. 6. stat. & imagin. cap. 20. num. 242.*

( 224. )  
Concil. Tholosan. cap. 5. Concil. Biterren. cap. 35. Innoc. IV. in quoda rescripto. *s. domus apud Pen. fol. 6. lit. App. Zanchin. de heret. cap. 39. vbi Capey. & cap. 50. Repert. Inquis. verbo domus. Simane. de Cathol. inst. cap. 46. num. 88. Pen. in 3. part. d. com. 92. c. 1. s. cuius rei ratio redditur in cap. feculicis de parviti. 6. Et v. perpetua nos a infami. e. perpetua ruina restetur. nulli. t. 8. pore reparentur. Extat aperto iure cautum de perduellis edibus diruendis. l. 6. tit. 1. 3. l. fin. tit. 16. l. 6. tit. 27. par. 2. Parlad. rer. quot. lib. 1. cap. 21. vbi agnoscit ritus allusionem. num. 5. cui aduige Bernardin. Mieres lib. 2. com. de sale num. 43.*

[ 225. ]  
Veget. de re milit. lib. 2. *Enit. etatis esse. que sortiter sunt, qua verbis pro vilitate publica scribuntur aeterna manent. Carol. Scitiban. de inst. Poly. Christ. lib. 1. cap. 16. Lartea alleg. 118. num. 23.*

ma-

Aul.

(226.)

Aul. Gell. lib. 18. cap. 13. *Sic bona inquit sententia monstris, turpis auctor mutata est.* Azor. inst. moral. lib. 8. cap. 16. Laurent. de Franch. controv. int. Episcop. & regul. tit. de lect. libr. prohib. quest. 4. Andr. Mend. de iur. Academ. lib. 2. quest. 15. & in Bull. Cruciat. tit. 25. ann. 47. Torrell. de iur. spirit. d. lib. 13. cap. 18. num. 98. Albergh. manual. Qualificat. cap. 32.

(227.)

L. vnica in prin. Et nomen, & materiam eaducorum. C. de eaduc. tollend.

[228.]

Arg. e leg. text. in l. a nullo, ibi: *de per hoc, si nomine eximuntur, etiam fructu carbuur.* C. de fer. Praesensere licet. modè Dian. part. 6. tract. 6. Miscell. resol. 49. F. Ludov. de concept. in examini verit. mor. tract. de legib. quest. 1. concl. 3. num. 25.

(229.)

Cap. excommunicamus. s. credentes de haeret. Menoch. conf. 149. num. 28. Rebus. de reprob. test. n. 226. Simanc. de Cathol. inst. tit. de testib. num. 41. Peña. s. part. comm. 117. Bursar. conf. 14. num. 1. Petr. Greg. Syntag. lib. 33. cap. 8. Farinae. de haeret. quest. 118. num. 111.

(230.)

L. se p'timo mense, ff. de stat. homin. l. antiqui, ff. si pars haered. per. l. si pater, ff. de solut. & pro asserenda autoritate vnici Doct. Rod. Sitar. in proem. leg. for. num. 17. & ibi Vald. lra. Q. ex Ber. in l. de quibus, ff. de leg. num. 21. quem consulas.

(231.)

Param. de orig. s. lra. lib. 1. tit. part. 1. D. Escobar. de purg. part. 1. quest. 9. s. 1. num. 37. & s. 3. num. 60.

materia de religion; ò gozar la Republica los demas tratados de semejantes Autores, siguiendo el dictamen, y el arbitrio que del Senado Espartano refiere Aulo Gellio: (226.) es mas competente que no se les siga el honor de aver sido leydos, ò alegados, como apuntaron dos Escriptores modernos; y que la prohibicion comprehenda el nombre, y materia, segun al proposito de otra dixo el Emperador (227.) Iustiniano, pues priuados del nombre carecerán del fruto de sus trabajos. (228.) A lo qual tambien añado por fundamento juridico, que el Herege no puede ser testigo, (229.) y que lo son los Escriptores con tal prerrogatiua, que hazē plena probança siendo insignes en su profesion. (230.)

§. XVII.

Componese la sentencia de otra clausula de mayor especialidad, concurriendo a vn tiempo con las demas; pues dirigiendose todas a la aniquilacion del reo, priuandole de sepultura, que mandole la estatua, encinerando sus huesos, y borrando su nombre; le solicita eternizar para la infamia, y para que dure memoria del castigo: Y porque mayor queda en la memoria de los viuiens, mandamos, que el dicho Samberis, ò otro semejante con las dichas inscripciones, y letrero de condenado, sea puesto en la Iglesia en lugar publico, donde esté perpetuamente.

Encarga su execucion la instruccion Tolet. cap. 20. (231.) y abonase el medio

184

Ex

1811

por



por aver asegurado todas las naciones la perpetuidad de las acciones dignas de memoria, con la religion de confagrarlas a los Tēplos. (232.) En el de Anco Marcio permanecieron colgados, hasta en tiempo de Marco Varō, (233) el huso, y rueca de Caya Cecilia, muger de Tarquino el Viejo, afiançando el pacto de no atarear a otras obras serviles los Romanos a las mugeres Sabinas. En las ságradas letras lo manifiestan la espada de Goliat, y los despojos de los Macabeos. (234.)

Y en nuestra España mantiene esta antigüedad la Iglesia de Seuilla, en la Espada del Santo Rey Don Fernando; cuyo venturoso azero sirvió a la conquista de la Ciudad, y quiere el cariño de los Castellanos aya sido del Conde Fernán-Gonçalez, por mas que lo dude el Padre Iuan de Pineda, (235.) no contentandose con la afirmacion de Fr. Prudencio de Sandoval. Pero mas a nuestro proposito en la circunfancia de la inscripcion, y en los terminos de delito, lo executó Caligula, dedicando a la vengança de Marte tres puñales que avian estado destinados para instrumentos de su muerte. (236.) Y el Senado Romano con Casio, en quien los honores de tres vezes Consul excitaron intentos de Tirano; pues aviendole quitado la vida, y confiscado su caudal, se le confagrarón a la Diosa Ceres en vna medalla, ò lamina de bronce, que con el titulo de ofrenda infamaua al reo, y a toda su familia. (237.)

(232.)

Ex Dionis. & Sext. Pompei. Petr. Crinit. de honest. discipl. lib. 16. cap. 3. Cicero. de nat. Deor. lib. 1. D. Aug. lup. Num. quest. 41. Castr. de hzret. punit. d. cap. 19. Covarr. in cap. alma mater part. 1. §. 8. num. 7. Paria. diff. 119. Salced. de Contrav. cap. 12. n. 2.

(233.)

Plin. lib. 8. cap. 48. Alex ab Alex. dier gen. lib. 3. cap. 8. Palacios Rubin. rubr. de donat. int. §. 31. num. 2. Sord. de aliment. tit. 4. quest. 28. num. 12.

(234.)

Reg. lib. 1. cap. 21. num. 8. & 9. & ibi Calet. Machab. lib. 1. c. 6. D. Paul. Tartia Hist. Div. Virg. Inul. fol. 30.

(235.)

Pined. in mem. de la Canon. part. 4. §. 6. Sandoval. Hist. del Conde Fernán Gonçal. col. 1.

(236.)

Sueton. in Caligul. cap. 31. Tres gladios in necem suā preparatos Marti Victori addito elogio consecrauit. Idem in Vitell. cap. 10. Tertull. de resurrec. carn.

(237.)

Ex Liv. lib. 2. decad. 1. Sabelic. lib. 1. Aneid. 3. quibus anneales Valer. lib. 6. cap. 3. Beierlinch. Theatr. vit. hum. verbo dedecus fol. 50. sic. E. Sp. Casy ob affectatam tiranidem interfecti. Peculium Ceteri est consecratum. Sgavm que ex eo ere factū est huius modi inscriptione: EX CASSIA FAMILIA DATVM

L Corre-

Num.

(238.)

Num. cap. 17. *Dixitque Dominus ad Moysen refer virgam Aaronis in tabernaculum testimonij, & servetur ibi, in signum rebellium filiorum Israel.* P. Mart. de Roa de die nat. cap. 1.

(239.)

Ex Simanc. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. num. 116. Num. cap. 16. d. cap. de dixit de consec. d. 1. Marq. G<sup>o</sup> ver. Christi. lib. 1. cap. 25. g. 2.

(240.)

Lib. 4. dispunct. cap. 2. exponens. I. si duo parconi. §. fin. ibi. *Et ita si super dici peralidater ne iurato. de iure iur. so. lebat. autem dixeret. cum de sententibus supplicium iuraretur, in loco supplicij conspicuo epigrapham seu titulum affigere, quod pena a reo expetite causa intelligeretur a populo ut a simili facinore perpetrando deterreteretur.*

(241.)

Peñ. d. 3. part. comm. 92. in fin.

(242.)

In Cod. tit. ad l. Tul. Maier. diff. 1. ad fin. *Aut si saluo creditorum iure commodè id fieri non possit, lapide saltem parietibus infixo, cum condemnationis superscripto, in perpetuam condemnati memoriam, perfidieque infamiam, publicæ vindicte consuleretur.*

(243.)

D. August. in Psalm. 108. Castr. de hæret. punit. cap. 10. fol. 112.

(244.)

...

(245.)

...

Corresponde el castigo a la demonst-  
tracion con que Dios quito informar a los  
figlos futuros la rebeldia de los Hebreos,  
mandando poner en el Tabernaculo la  
vara de Aron. (238.) Y otros atribuyen el  
origen desta practica a los incensarios de  
Corè, y Datàn, segun expressamente lo re-  
fiere el graue Maestro Fr. Iuan Marquez.  
(239.)

Andres Alciato, (240.) interpretando  
vn texto del derecho civil, haze insinua-  
cion de la antiguedad de otro castigo se-  
mejante, en los que aviendo jurado la  
vida del Principe, saltauan al cumpli-  
miento. Y Francisco Peña adelanta, el  
que executa el Santo Oficio, a que en el  
solar de la casa que se demuele, debe po-  
nerse vna Coluna con targeta de piedras  
(241.) que contenga la narracion del  
hecho. Y Antonio Fabro (242.) señala  
esta satisfacion por arbitrio, en caso que  
los acreedores del reo en lessa Magestad,  
impidieren la demolicion.

Y ultimamente, como dixo el grande  
Augustino, (243.) tratando, sia los que  
estàn en el infierno seles aumenta pena  
accidental de las miserias, y calamidades  
que padecen sus hijos, ò allegados:  
*Si hac sentiunt mortui, cumulus malorum  
est, si hac non sentiunt, formido  
vivorum est.*

...

§. XVIII.

**Y** Por ser el cumulo de los males, pide el Santo Oficio mayor prueba en (244.) las causas que se mueven, ó profiquen contra los Heteges difuntos. Se citan los allegados, y parientes, (245.) por ser interesados en defender a su deudo, como a su propia persona; y se le concede apelacion, y Abogado. (246.)

Y con grande razon: pues ninguno de ellos puede estar cabalmente instruido en la individual satisfacion que requieren los cargos, como lo nota celebrenmente Andres Alciato, (247.) en el alcance de quantas ajustadas con el heredero. Y mejor Antonio Gomez, por ser en terminos de causa criminal, (248.) y aver el reo perdido el juyzio: ( punto que dá doctrina a la instruccion Toledana cap. 60.)

Corone propriamente este primer Artículo vn racional (249.) de Antonio Fabro, adonde siendo la especie del texto, que despues de muerta la hija, se le prohibe al padre, meter à pleyto su emancipacion, con el pretexto de aver faltado en ella la solemnidad: haze esta replica. *Cur non mouerit eam questionem filia uiuenti? Quae, et causam suam tueri potuisset melius, et victa quoque extorquere, à patre perpetuis obsequijs, aliam, iustamque emancipationem.* Como si dixera en nuestros terminos: ya que por lo privilegiado del delito se procede contra la

memo-

(244.)

Instr. Hispal. cap. 20. instr. Tolet. cap. 6. instr. Abulens. cap. 4. Pen. d. comm. 2. fol. 173. Carena. de offic. S. Inq. part. 2. tit. 19. §. 5.

(245.)

L. 1. §. quoties, ibi: *semper enim bene dis interest defuncti ex estimationem purgare*, ff. de iur. text. apertas in cap. filij de heret. in 6. D. Pra. Covar. lib. 2. var. cap. 2. in fin. Roxas assert. 14. num. 184. Param. lib. 3. quaest. 4. num. 36. Torrebl. d. lib. 13. cap. 17. D. Elcobar de purit. p. 1. quaest. 4. §. 4. num. 29.

(246.)

Locat. post Iudicial. Inq. quaest. 4. vers. Si tamen. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 37. n. num. 50. Farinac. de heret. quaest. 192. num. 83.

(247.)

Arg. l. qui Romae, §. Agerius, ff. de v. o. Alciat. lib. 1. cap. 13. d. spua. *Iniquum esse per declaratio dediti facta cum heredede, qui forsitan instruitur non est per iudicis filio.* Alex. & Pali. de Carr. n. d. §. Agerius Pirrh. Maur. de fideiuss. cap. 15. par. 2. sect. 4. num. 4. C. dicit arg. l. Procula, ff. de probat. Menoch. de arbitr. lib. 2. ca. 88. num. 17. & l. 1. C. vbi de ratiocin. agi. oport. Elcob. de ratiocin. cap. 34. num. 8.

(248.)

Tom. 3. cap. 1. num. 72. *Tum etiam quia talis delinquent, qui postea effectus est furisus, haberet aliquam iustam causam defensionis, quam curator eius ignoraret.*

(249.)

Ad l. post mortem filia 25. ff. de adoptione.

( 250 )

Arg. 9. inimita; ibi: *Nec reconciliatio  
interuenit. in R. de excusat. tut. vbi Mi-  
finger. Quæ scilicet gratiam facierit, &  
simultatem sempiterna deleuerit obliuio-  
ne.* Alciar. reg. 2. præsump. 2. num. 4.  
Michael Craff. comm. lib. 3. cap. 17.  
quæst. 37. Mascard. de probat. concl.  
900. num. 10. Merlin. de legit. lib. 4.  
tit. 1. quæst. 7. num. 1.

( 251. )

Farin. de hæres. quæst. 193. num. 21.  
Cas. Caren. de offic. Inq. d. tit. 19. §. 6.  
num. 18.

( 252. )

Sydon. lib. 14. Egist. 14.

memoria del Herege difunto, concorra  
mayor prueba; pues acusado el reo  
en vida, ò formaria mejor los des-  
cargos de sus defensas; ò convencido  
del delito, se haria con los obsequios  
de la confelsion, y arrepenimiento, dig-  
no del paternal beneficio de la absolu-  
cion, de la Eclesiastica sepultura, y pia-  
dola recordacion de su memoria. (250.)  
Siendo capaces de todos los efectos re-  
feridos los Reconciliados difuntos, como  
en especie lo advierten nuestros Auto-  
res. (251.) Y con elegancia Sydonio  
Apolinar la diferencia de los dos fueros.  
(252.) *Noueris volo, non, ut est apud  
Præsidentem fori, sic esse apud Iudicem  
mundi; namque, ut his, qui propria  
vobis non tacuerit, damnatur; ita nobiscum,  
qui eadem Deo fuerit confessus,  
absoluitur.*

ARTI.

ARTICULO SEGUNDO.

**A** Las penas personales del reo en  
 leſſa Mageſtad, ſe añadio el per-  
 dimiento de los bienes; (1.)  
 ſiendo eſta diſpoſicion loada por el dere-  
 cho Diuino, recibida por los Griegos, eſta-  
 blecida por los Romanos, obſervada por  
 los fueros, y leyes antiguas, y modernas de  
 Eſpaña, arreſtos de Francia, conſtituciones  
 Imperiales de Alemania, Flandes, y Bor-  
 goña; y calificada por el comun ſentido  
 de los Eſcriptores, ſin que en ella aya  
 auido correccion, ni obſervancia en con-  
 trario, por ſer fundamental firmeza de los  
 Reynos, y Republicas del mundo.

Pero aunque ſe halla eſta vniſormidad  
 en la pena, varían las Hiſtorias en la forma  
 de ſu aplicacion. El derecho Diuino pare-  
 ce que aplicaua al patrimonio Real los  
 bienes del que conſpiraffe contra el Prin-  
 cipe, (2.) como ſe vè en los de Miſiboſet,  
 que por conſficados, los dio el Rey Dáuid  
 a Giba, remunerando ſus ſervicios: y en la  
 viña de Naboth, que por conſequecia  
 del delito de ſu dueño, perteneciò al Real  
 patrimonio. Los Athenienſes permitieron  
 a qualquiera de ſus Ciudadanos que dieſſe  
 muerte al traydor, aplicandole los bienes  
 del reo (3.) en premio de ſu zelofa vengã-  
 ça; aunque deſpues obſervaron aplicar los  
 al fiſco, reſervada la dezima a los Dioses;  
 (4.)

Entre los Romanos padece la variedad,  
 que notamos ay, en ſeñalar el principio de

M la

( 1. )

Reg lib. 2. cap. 16. & 19. Pánonius  
 de rei perdetionis, ff. de acquir. hered.  
 l. eorum ff. ad l. l. l. Maieſt. l. qui quis  
 C. de d. liſquis. C. de bon. proſcript.  
 tot. tit. C. Th. eccl. Novel. Majorian.  
 tit. 7. extrau. qui ſunt rebell. conſtit. 63  
 Imp. Leon. extrauag. Fridet. de inced.  
 & pae. violat. l. vnic. tit. 2. lib. 1. for. l.  
 2. tit. 2. part. 7. l. 2. tit. 19. lib. 8. ordif.  
 l. 1. & 2. tit. 18. lib. 8. Recop. vbi Villa  
 dieg. Montalv. Did. Perez. Greg. Lop.  
 & Azeved. Abb. in cap. cum non ab  
 homine de iudic. Felin. in cap. Rodul-  
 phus de reſcript. Afflict. Quar ſunt reg-  
 galia. §. bona commiten. Decian. lib.  
 7. cap. 40. Petr. Greg. lib. 35. cap. 1.  
 Clar. lib. ſilent. §. laſta Maieſt. num. 8  
 & 5. vbi Baiard num. 25 Renat. Chop-  
 pin. de Deman. Fran. lib. 1. tit. 8. Rip.  
 de regal. cap. 18. Peregi. de iur. ſic. lib.  
 1. tit. 2. Sixtin. de regal. lib. 1. cap. 1.  
 Ioan. Coppen. obſerv. lit. 2. Pet. av.  
 caſ. 294. num. 39. Borrel. de praſt. Reg.  
 Cathol. cap. 71. Arnold. Clapmar. de  
 arcan. rer. publ. lib. 4. cap. 15. Franc.  
 Ziporo notie. iur. Balgic. lib. 9. tit. ad  
 l. l. l. Maieſt. & tit. de bon. damnat. &  
 lib. 10. tit. de ter. §. 6. Guazinde con-  
 ſficat. bon. concl. 13. num. 3. Gutier.  
 de delict. quaſt. 3. & 34. Laré Mier.  
 de maiorat. par. 1. quaſt. 1. Mettinde  
 legitim. lib. 3. tit. 1. quaſt. 10. Seraph.  
 Malsin. de conſficat. quaſt. 3. num. 1.  
 & quaſt. 4. num. 66. Lepidè luyen.  
 Satyr. 1. — *l. i. bi. dau. nara inani*  
*iudicio (quid enim) alioſi infamia nã. 17*  
 Ant. Math. de crimin. tit. de pãn. cap.  
 2. num. 1.

( 2. )

Reg. lib. 2. cap. 16. & 19. lib. 3. cap.  
 21. ex Gêmara Babilonica, Leui Ger-  
 ſonide, & Davide Kimchi. Ioan. Seſ-  
 den. de legib. Haëbr. cap. 257

( 3. )

Ioan. Meuri. de Arch. Athen. lib. 3.  
 cap. 1. 4. *Bonaque etiam interfectiſi habe-  
 ret, qui occideret.*

( 4. )

Ex Xenoph. rer. Græcar. lib. 1. Ca-  
 rol. Sygon. de Reyub. Athen. lib. 2.  
 cap. 4. & lib. 3. cap. 17

De-

[ 5. ]

Decian. tract. crim. d. lib. 7. cap. 3. num. 1. cap. 6. à nu. 4. & cap. 39. à n. 1. Sygon. de antiq. iur. civil. Rom. lib. 2. de iudic. cap. 29. Steph. Pyghio. lib. 1. septimont.

[ 6. ]

Dict. l. 3. ff. ad l. lal. Maiest.

[ 7. ]

Vellei. Patercul. *Primum Sylla exemplum proscriptionis invenit.* Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 13. Clapm. de arcan. ter. public. lib. 5. cap. 18. Luc. de Penn. in l. si quis proscribete. C. de fid. & iur. hast. fiscal. lib. 10. Horom. de leg. Rom. de l. Valer. Hieron. Ver. tur. de leg. Val. de proscrip.

[ 8. ]

Liv. decad. 1. 2. lib. *Peculium Ostij Cerei consecrauisse.* Valer. Max. lib. 6. cap. 4. Chopin. de Doman. Frans. lib. 1. tit. 8. num. 9. Menoch. conf. 99.

[ 9. ]

Lit. l. lib. 2. *Sacerdotioque cum bonis capite eius qui Regni occupandi consilia inisset.*

la pena principal deste crimen, ponderando algunos Escriptores , que Romulo a quien siguió Tullo Hostilio, no estendió su ley a los bienes del delincente. (5.) El I. C. Marciano que refirió a las XII. Tab. el origen de la ley (6.) de la Magestad, no hizo mencion del perdimiento de bienes, el qual despues passò a ser accessorio a la condenacion del delincente.

Alexandro ab Alexandro (7.) opinò, que la aplicacion al Erario publico, de dõde dimanò ser estos efectos Regalia del Principe, tuvo principio despues de la ley Cornelia, en la Dictadura de Sylla, segun sentir de Veleyo Paterculo, porque antes se aplicauan a los Dioses, como el campo Tarquino a Marte, los bienes de Casio a Ceres; (8.) ò a ministerios publicos, como las casas de Marco Manlio, Sp. Mellio, Vitruvio Vacco, Marco Flacco, y otros que refieren Livio, y los Escriptores; y parece fue en execucion de la ley promulgada por Valerio Publícola despues (9.) de la muerte de Bruto; la qual estableció que quedassen sacros los bienes, y cabeça del que conspirasse contra la patria.

Mas contra la opinion de Alexandro, hallamos a esta forma de confiscacion mas antiguo principio; porque aviendo muerto los hijos de Anco-Marcio a Lucio Tarquino, Quinto Rey de los Romanos, y aconsejando Tanachilde, muger del difunto Rey, a Servio Tulio su yerno, los medios con que avia de asegurar en su cabeça la Corona, y dar a los traydores el

ca-

castigo, le dixo: (segun atestigua Dionisio Halicarnaseo) (10.) Si prendieres los reos, desnuda la espada de la justicia, y cortales la cabeza; pero si lo estorvare su fuga, condenalos en perpetuo destierro, y confisca sus bienes. La qual demonstracion se executò tambien en los de Tarquino, (11.) dandose a discrecion todo el menage, y dividiendose entre los demas del pueblo que no las tenian, sus heredades, y campos, excepto el que despues se dixo Marcio.

Fundados en estas autoridades pensamos que entre los Romanos las penas de la lessa Magestad, en quanto al perdimiento de bienes, se executaron con diferencia en los tiempos de Romulo, hasta los de Sylla, y desde este, en adelante.

En el primero parece que seguian la cabeza del dueño, aunque tambien con distincion; porque si se executava en el reo la pena de muerte, vnà con èl se sacrificauã los bienes, y todo era sacro, (12.) y dedicado a los Dioses: naciendo de esta dedicacion, como hecha de bienes procedidos del suplicio, el llamarse suplicaciones las rogariuas de las Deydades, segun expressamente lo autoriza en sus Etymologias el Doctor de las Españas San Isidoro. (13.) Si se procedia empero contra reo ausente, como cõtra Tarquino fugitiuo de Roma, y los hijos de Anco Marcio, por la muerte de Lucio Tarquino; la condenacion era de perpetuo destierro, y los bienes se declarauan por publicos, (14.) eseruiendose

[ 10. ]

Dionis. Halicarn. lib. 2. *Perpetuo exilio, & honorum proscriptioe munitate.*

[ 11. ]

Idem Dionis. lib. 7. *Agrom verò, quem illi privati possederant, diuiserunt cunctibus agro carentibus.*

( 12. )

Liu. d. lib. 2. Cael. Rhodigin. antiq. lib. 12. cap. 11. Tiber. Decian. lib. 7. cap. 31. Macrob. 3. Saturn. cap. 7. Dionis. lib. 6. *Qui adversus ea fecerit sacro esto, bonaque eius Cereri sacra sunt.* Ant. Math. de crim. tit. de Sicar. cap. 2. n. 2.

[ 13. ]

D. Isidor. lib. 5. ethim. *Nam supplicia dicebantur supplicamenta, & supplicium dicitur, de cuius damnatione delibatur aliquid Deo, unde & supplicare.* P. Mart. de Roa sing. lib. 2. cap. 9. *Seiv. in illud Virgil. 4. Aneid.*

--*3. simul Divum templis indicij honorem. Indici autem dicuntur, quia paupertas maiorum ex collatione sacrificabat, aut certe de bonis damnatorum, unde, & supplicia dicuntur.*

[ 14. ]

Liu. d. lib. 2. Dionis. a. lib. 2. A lex. ab Alex. d. cap. 23. *Ut sanctorum criminum facinora nomē depocaret supplicij que insignis metueria foret sempiterna.*

en

L.

( 15. )

L. sed si pupillus, §. proferbere, ff. de instit. adion. ubi Gotho t. l. si quis proferibete, C. de fil. & int. h. alt. fiscal. lib. 10. Cuiac. lib. 7. obseru. cap. 2. Schard Lexic. verb. Proferptio. Oñald. lib. 2. j. comm. cap. 23. lit. F.

[ 16. ]

Luc de Penn. d. l. si quis proferibete Schard. A. verb. Proferptio. Bafon. de V. S. verb. Proferbere.

[ 17. ]

Tit. C. de bon. damnat. & proscript. licet alter te res habeat, apud Anton. Math. de crimin. tit. 7. de Sicar. cap. 2. num. 2. Proscriptus enim in libri nostris, ille dicitur, cuius bona expressim confiscabantur; damnatus cuius bona tacite sequatur enim tacite penam capitale bonorum publicatio.

( 18. )

Joan. Copen. obseru. lib. 2. obseru. 123. num. 7. Sixtin. de regalib. lib. 2. cap. 12. a num. 2.

[ 19. ]

Appian. lib. 1. & lib. 4. bell. civil. Plutarch. in vit. Syll. Quod veri omnium est visum iniquissimū, notavit proscriptorū liberos nepotesque infamia, omniumque publicauit bonas Luc. in lib. 2. Pharfal. D. August. de Ciuit. Dei lib. 2. cap. 28

( 20. )

Iuven. Satyr. 2. Appian. d. lib. 4. & lib. 4. P. Math. Rader. in Martial. lib. 3. epig. 16. Tiraq. in annot. ad Alex. ab Alex. d. cap. 23.

( 21. )

Patercul. Alex. ab Alex. Clapmar. Luc. de Peun. adducti num. 7.

[ 22. ]

ff. & Cod. ad l. Jul. Majest.

[ 23. ]

Cicero.

en los puéstos publicos su aplicación, dando a esta formula nombre de proferbir, (15.) y de proscriptos a los bienes que por ella se condenauan (16.) la ley Valeria, ò Cornelia. Distincion, que se manifiesta figuieron los compiladores del Codigo, poniendo en la rubrica diversidad entre los bienes de los condenados, y de los proscriptos, (17.) por seguir los vnos la naturaleza de la condenacion hecha en presencia, y los otros la que se executa (segun la practica moderna) en la causa de los ausentes, y rebeldes, poniendose su sentencia en las partes publicas: los quales propriamente son los que se debian tener, y dezir bienes proscriptos. (18.)

En el segúdo tiempo de spues que Sylla (19.) y Julio Cesar (20.) procuraron amortuar caudal para el fomento de las guerras civiles, se introduxo ambiciosamente para el fisco la aplicacion de todos los bienes de los reos en lessa Magestad, y empearon a confundirse los nombres, y voces, llamandose proscriptos los que por esta causa se aplicauan (21.)

Destas noticias deducidas de las Historias Romanas, y del derecho, (22.) se conuence al parecer, que en los primeros tiempos la condenacion del reo en lessa Magestad, solo fue en los bienes que poseia el condenado, sin estenderse a mas la eficacia de la pena; pero desde la dictadura de Sylla, en que se promulgò la ley Valeria, ò Cornelia, se añadió el impedirle absolutamente la adquisicion de bienes algunos, deter-



25

(\*) determinando que perteneciesen al pueblo quantos bienes pudiesen tocar al reo por sucesion, ò herencia. Establecimiento que figuieron las leyes Iulias, privando al reo de la testamenti faccion actiua, y passiua; y en que se fundaron las respuestas de los I. C. (23.) rescriptos de los Emperadores, (24.) y el que abdicassen del reo ipso iure el dominio, incapacitandole de retener, y adquirir. (25.)

Con el mismo cuydado, y providencia castigaron las leyes al Herege, (26.) en quanto al perdimiento de sus bienes; privandole de los adquiridos, incapacitandole para adquirir, y contratar, y desnudandole de la testamenti faccion actiua, y passiua, aunque fuesse de disposicion militar. Severidad, que abraçarõ todos los Reynos Catolicos, especialmente los de España; (27.) y como en materia mas suya los sagrados Canones, sobrecartando para todos efectos las disposiciones establecidas contra los reos de la ofendida magestad humana. (28.)

Pero tampoco le faltò variedad a la aplicacion de los bienes confiscados por la heregia; variandolos de diferente calidad en el reo seglar, que en el clerigo, y en este, los bienes muebles, que los raizes, los patrimoniales, que los adquiridos in ruitu Ecclesiæ: a la qual se aplicauan, atèto el derecho comun. (29.) En las tierras del Imperio se observa la distribucion que señaló Inocencio IV. entre el fisco temporal ei Diocesano, y la Inquisicion. En

N

vnas

(\*)

Cicero in Verrem act. 1. II. A. Trebonium fratrem habuerat proscriptum. Et cum casum vellet, scripsit, ut heredes in rears se curaturos, et ex sua cuiusque parte, ne minus dimidium ad A. Trebonium fratrem illum proscriptum perveniret. Pro cuius expositione accingitur D. Nicol. Anton. de exilio lib. 2. cap. 21.

(23.)

L. fin. ff. ad l. Iul. Maest. l. ineminisse C. eod. l. Pannonius. §. rei per duellionis. ff. de acquirit. hered. l. donationes in concubinam. §. fin. ff. donat. l. cum filius 76. §. fin. ff. de legat. 2.

(24.)

I. quisquis. C. eod. §. per contractum. inst. de hered. qua ab intest.

(25.)

Vide adductos, num. 1. hoc articulo.

(26.)

L. Manicheos. l. Arriani Auth. Gazaros. C. de her. l. 7. §. 8. & 9. C. Theod. eod. l. 1. C. de Apostat. l. n. C. Theod. eod. Novell. Valentin. tit. 2. de Manich. Auth. de Ecclesiast. tit. cap. 14. Paul. Grilland. de heret. quaest. 9. num. 2. Ioan. Nicol. de heret. notab. 14. Villadieg. de heret. quaest. 25. Brun. de heret. lib. 5. cap. 11. Carrer. de heret. §. nunc de pan. num. 11. Simanch. de Cathol. inst. tit. 9. Decian. tra. 6. crim. lib. 5. cap. 44. Petr. Greg. lib. 3. Syn-tag. cap. 4. Petr. Cauall. cas. 295. Cauallcan. de Brach. Reg. part. 4. n. 302. Farinac. de heret. quaest. 25. §. num. 12. & quaest. 164. num. 42. & quaest. 190. §. 1. nu. 8. Peregr. de iur. fisc. lib. 5. tit. 1. num. 166. Gacín. de confiscat. concl. 13. Paschal. de virib. par. post. part. 4. cap. 5. Seraphin. Malsin. de confiscat. quaest. 4.

(27.)

L. 4. l. 17. tit. 2. lib. 12. del furto lutz. l. 1. & 2. tit. 4. li. 4. for. l. 7. tit. 24. l. 4. §. 5. & 7. tit. 25. l. 1. & 2. tit. 26. par. 7. l. 3. tit. 4. lib. 8. ordin. l. 1. tit. 5. lib. 8. Recop. in quibus Villadieg. Mont. v. Greg. Lop. Didac. Perez, & Azeved. Gutierrez. de delict. quaest. 33. & 34. Hermosil. l. 2. glos. 2. num. 4. tit. 4. Palae. Rub. in d. 5. Taur. Alvarad. de coniect. ment. lib. 2. cap. 1. num. 21. Spin. in specul. testam. part. 1. 2. rubr. à n. 42. Amay. l. 1. num. 5. C. de iur. fisc.

(28.)

Cap. vergentis, cap. ad abolendam de heret. cap. cum secundum leges eod. in 6. cap. super quibusdam. de v. S. bonus text. Auth. de non alien. reb. Eccles. §. quia verò, ibi: *Vt metu sua substantia eius non propter Dei timorè, tamen sequito*

ret circa venditionem suam. collat. 2.  
Azor. in st. mor. part. 1. lib. 8. cap. 12.  
quæst. 1. Les. de iust. & iur. lib. 2. cap.  
29. dub. 8. Sanch. in præcep. Decalog  
tom. 1. lib. 2. cap. 14. Ricciul. de iur.  
person. extr. grem. Eccles. lib. 5. cap.  
31. D. Fermolin. ad d. cap. vergentis  
alleg. 1. & adducti à nobis num. 26. &  
27.

( 29. )

Cap. excommunicamus, s. damnati  
de heret. in 6. Peregr. de iur. fisc. lib. 4  
tit. 5. num. 32. Iul. Clar. 9. hæres. num.  
11. Decian. lib. 5. cap. 44. nu. 3. Sanch.  
d. lib. 2. cap. 20. Felin. in cap. i. refraga  
bili. s. ceterum num. 5. de offic. ordin.  
Castro Palao tom. 1. oper. mor. tract.  
4. disp. 5. punct. 1. & punct. 2. 3.

( 30. )

3. part. direct. comm. 158. per tot.

( 31. )

Coyarr. var. lib. 2. cap. 9. num. 12.  
Azeved. l. 1. tit. 3. lib. 8. Recop. num.  
200. Salced. ad Bern. in prax. cap. 114  
lit. I. Sanch. d. cap. 20. Aug. Barbof. d.  
cap. excommunicamus num. 8. ex Lorc.  
in 2. 2. quæst. 11. art. 4. disp. 46. mebr. 1  
num. 6. & Cened. Dian. 4. part. tract. 8  
resol. 44. Bouadill. lib. 2. Polit. cap. 17  
num. 201. vbi observat posse Iudicem  
secularem penâ confiscationis hære-  
ticitis imponere, si omnia fuerit ab In-  
quisitoribus. Hermaosill. glos. 1. & 2. l.  
2. tit. 4. part. 5. num. 14.

( 32. )

Ex Calderin. de heret. cap. 18. n. 4.  
Souf. in aphor. Inq. lib. 3. cap. 20. num  
10. Caren. in annot. ad Fulcod. quæst.  
15. num. 12. D. Fermolin. de confiscat.  
alleg. 46. fere per tot.

( 33. )

De confiscat. alleg. 41. num. 15. &  
alleg. 46. num. 7.

( 34. )

L. 2. C. ad l. Iul. de vi pub. l. si adép-  
tis. C. de sent. pass. l. si vt proponis. C.  
de bon. damnat. Guazin. de confiscat.  
concl. 23. an pl. 22. per tot. Gratian.  
d. icept. for. cap. 42. 3. à num. 14. & cap.  
840. num. 36. Merlin. de pignor. lib. 5  
quæst. 51. Carlew. de iudic. tit. 2. disp.  
1. nu. 50. Olea de ces. iur. tit. 3. quæst.  
9. num. 27. & tit. 6. quæst. 11. num. 45.

( 35. )

Peregr. de iur. nic. lib. 5. tit. 1. num.  
53. & 60. Guacin. concl. 20. Fontanel  
de pact. nuptial. claus. 6. glos. 4. à num.  
63. Seraphin. Malsin. de confic. quæst.  
35. Roder. Suar. in l. quoniam in prio-  
ribus in declarat. l. Regn. limit. 10. n. 4

36. ]

Var. resol. lib. 3. cap. 42. à num. 12.  
Seraphin. Malsin. d. quæst. 35. nu. 14.

vnas Provincias, y en virtud de constitu-  
ciones Pontificias, suele diuidirse esta con-  
fiscacion entre la Camara Apostolica, y la  
Inquificion. En otras se reserva para dichos  
Tribunales solos; y a vezes se aplica a la  
Camara, a fuer de Espolio, como con gran  
claridad, y especificacion de tiempos, y  
Pontifices, lo refiere Francisco Peña en sus  
doctos Commentarios. (30.)

En nuestra España indistintamente se  
aplican, y pertenecen al Fisco Real (31.)  
los bienes confiscados por delitos de Here-  
gia; pero con advertencia, que no puede  
entrometerse el Receptor del fisco a ocu-  
parlos, hasta que ay sentencia declarato-  
ria; y que de ella son Iuezes priuatiuos los  
Tribunales del Santo Oficio; y que por esta  
causa, antes de la aplicacion, no pueden  
hazerse contratos, ni condonaciones so-  
bre los bienes que se considera han de ser  
confiscados; aunque sea el Principe el con-  
trayente, ò condonante: segun pondera, y  
defiende el señor Obispo de Astorga (32.)  
Fermosino, no conformandose en la apli-  
cacion de la confiscacion del clérigo al  
Fisco Real. (33.)

Supuesta, pues, la incapacidad del Here-  
ge, y que en el Fisco pasan todas las accio-  
nes, actiuas, y passiuas (34.) del confiscado,  
si no como en heredero verdadero, al me-  
nos como anómalo, respecto de suceder  
por aniquilacion, y no representacion de  
la persona; (35.) y que segun defiende, y  
funda Fernando Arias de Mesa, (36.) trans-  
miten en el Fisco sus derechos los herederos

ros

ros que gozan las prerrogatiuas de suidad: el punto està en ajustar el tiempo en que afecta a N. la incapacidad referida; porque siendo ya Herege quando murio su hijo, parece que se hallò priuado de la testamēti facion, y sin sujeto en quien reciba principio la adquisicion, y translacion de las dos tercias partes, que la ley aplica al padre por legitima, en los bienes del hijo; pues le tocan, y provienen iure hereditario.

No faltò quien defaminasse el intento deste papel, afirmando que nuestro caso estaua executado contra el Fisco, con la recibida opinion de ser, y quedar el Herege oculto, incapaz de toda adquisicion desde el dia que cometio el delito, dandose para este efecto retrotraccion a la sentencia declaratoria, quando quiera que se pronuncie. Por lo qual, aunque nuestra especie admite alegacion de mas fuste, y novedad; se impugnara la duda breuemente, porque no se piense que se cede a la fuerça de la autoridad extrinseca que los Escriutores han acomulado a dicha opinion, que nueuamente sigue el Padre Castro Palao, (37.) protestando que se sujeta al numero de las autoridades; no obstante que reconoce, no ay fundamento dispositiuo para incapacitar al Herege antes de ser juzgado, y declarado por tal.

Fue de los primeros que siguiéron la parte afirmatiua Gabriel Quemada, (38.) luez de bienes confiscados en la Inquisicion de Toledo, alegando para el apoyo de su sentencia, que la procunciò dos vezes

con-

[ 37. ]

Op. moral. tom. 1. tract. 4. disp. 5.  
punct. 26. num. 6. *Qua propter censeo,  
neque iure Regio, neque iure communi ex-  
pese probari incapacitatem succedendi  
hereticum occultum, et per sententiam nõ  
declaratum. Et paucis interiectis, neq;  
alia ratione dñcor, nisi, quia est communit  
sententia.*

[ 38. ]

Q. q. Fiscal. quast. 8. per tot. fol. 8

[ 39. ]

L. 3. ibi: Si in metallam damnato, quid extra causam alimentorum reliqu fuerit, pro non scripto est, neque ad fscum pertinet. ff. de his que pro non script. l. 2. C. de hæred. instit. cap. excommunicamus, & credetes de hæ. & ibi Annan.

( 40. )

Part. 1. quaest. 1. à num. 231. vsque 318. ex d. l. Manicheos, ibi: Volumus amoueri ab omni successione & hereditate. C. de hæret. Auth. credentes, ibi: Sit intestabilis, nec testadi liberam habeat factionem, nec ad hereditatis successiõnem accedat. cap. excommunicamus, l. 5. tit. 25. part. 7. ibi: De aquel dia en adelante que le entrò en el coraçõ. & nu. 211. ait. Ex quibus tandem constat veriorẽ esse opinionem, hæreticum esse incapacem ad acquirendum, à die ipso criminis commissi nulla expectata declaracione.

( 41. )

De Cathol. instit. cap. 9. num. 124.

( 42. )

Lib. 2. Decalog. cap. 14. referens Quem. d. quaest. 18. Menoch. cõs. 185. num. 14. vol. 2. Simanch. d. num. 124. Mier. d. quaest. 1. Ceruant. l. 4. Taur. à num. 38. Azor. lib. 5. cap. 8. num. 1. instit. mor. Vazq. l. 2. quaest. 9. art. 5. disp. 169. cap. 3. num. 32.

( 43. )

Arg. Auth. de trient. & semis. consideremus coll. 3. Tell. Fernand. in l. 4. Taur. num. 36. & expressus Tirag. l. si vnquam verb. reuertatur à num. 249. Menoch. de arbit. cas. 27. per tot. Molin. de primog. lib. 1. cap. 9. nu. 10.

contra el Fisco, y la confirmò el Consejo, aunque no sin grande controversia: reduciendose sus fundamentos a vn texto de los Digestos, que expressamente habla en reo condenado; (39.) y a otras doctrinas, que por referidas a él deben entenderse en el mismo supuesto, y en otros textos Canonicos del Fuero, y Partidas, que de verdad no lo concluyen.

Examinò la misma question por vna, y otra parte, y con muy llena, y estendida doctrina, Melchor de Mieresen su tratado de Mayorazgos, (40.) admirandose de la omision, ò incuria de los antiguos, en no aver tratado punto de tanta dificultad, y consecuencia; resolviendole contra el Fisco; pero con demasiadas ponderaciones de brocardicos, y con los mismos fundamentos intensuè que Gabriel Quemada, de quien no se olvidò, y citando a fauor fuyo al señor Obispo de Badajoz Simancas. (41.)

Defendiò tambien este parecer ya estãdido, a las herencias legitimas, el Padre Tomas Sanchez, (42.) apreciando los fundamentos de los Autores referidos, refutando los rextos del derecho Civil, y Canonico, por no contener clausulas de eficacia presente; ayudandose de doctrinas modernas que parece lleuan el mismo sentir; y fundandose resuelta, y decisiuamente en nuestro derecho de las Partidas.

Pero tampoco sin violencia, porque ademas de ser cierto que no se induce privaciõ, sino lo expresa la ley; (43.) ninguna de

de las de fuero, y partida tal dispone: razon que la censurò por concluyente Iustiniانو en otro punto de sucefsion. (44.) Son las ley es que hablan en el proposito, la del fuero. (45.) ibi: *Defendemos que ninguno pueda mandar de sus cosas a ningun Herege.* Otra de las partidas en la rubrica de los testamentos, (46.) ibi: *E aun dezimos, que los Hereges despues q̄ son condenados por sentēcia de heregia, non pueden fazer testamēto.* Otra en la rubrica de las herencias, (47.) ibi: *Otro si dezimos, que el que es juzgado por Herege, no puede ser establecido por heredero de otro.* Y otra en la classe de los delitos, y rubrica de los Hereges, (48.) ibi: *Nin la que el ficiēse a otro de lo suyo, del dia que fuesse judgado por Herege en adelante.* Y no tan solamente no fauorecen al Padre Thomas Sanchez, como dellas consta; pero deciden lo contrario; tanto porque al vfo comun (49.) la palabra *luzgado* es la misma que *Sentenciado*, quanto porque el mismo Legislador lo declarò asì, haziēdo derecho. (50.) *Inyizio*, tanto es en romance, como *sentencia* en latin. Dexandonos prueba para que aya de tener la misma inteligencia (51.) la otra ley de las herencias, en que no expressò este requisito, y dize: *Esso mismo seria si algun Cristiano estableciesse por su heredero a algun Herege, Moro, o Indio, calatal heredad en que fuesse establecido alguno destos, averla ian los mas propinquos parientes del testador, non el Rey.*

Sin que pueda mover a contrario dicta

O

men

(44)

Novell. 2. cap. 3. ver. sic ut, ibi: *Nec qualibet est lex aliquid tale dicens de rō elig. secund. nub. l. 6. quis. s. Dixit. s. ibi: Penam tamen in eum statutam non esse, ff. de relicto. l. cetera forma, ibi: Nulla legis sanctione statutum est. C. de iur. fidei. lib. 10. & ibi. Amay. num. 27.*

[45]

L. 10. tit. 3. lib. 3. for.

[46]

L. 16. tit. 1. part. 6.

[47]

L. 4. tit. 26. part. 6.

(48)

L. 4. tit. 26. part. 7.

[49]

L. non aliter ff. de legat. 1. l. 2. § legē Iulia. ibi: *Iudicatus vel convictus, ff. de testam. Garc. de nobilit. glor. 3. § 1. n. 30. Et appellatione iudicij venit intelligenda sententia diffinitiva Bald. l. i. notab. 4. C. si advers. rem iudic. glor. in cap. statutum. s. in super de relicto. in 6. Menoc. de presump. lib. 1. q. 1. num. 25.*

[50]

L. 1. tit. 22. part. 3. d. Mier. d. quæst. 1. num. 274. *Et quia verba d. docti; prolata, sunt intelligenda secundam modum loquendi peritorum ex glof. in l. quæd si ne poter. ff. de testam. tutel. & ibi Bart. Casan. in Cathalog. glor. mundi. part. 8. confid. 17.*

(51)

L. In ambigua voce legis ea potius accipienda est si nisi. atio. q. q. v. itio coetere, fr. a. ferrim cū etiā voluntati legi. h. hoc colligi potest. ff. de legib. l. cum quidam. C. de V. S. & quia legum correctio semper est vitanda. l. vnic. C. de in off. donat. cum vng. & impropianda verba, ne oboriatur absurdum. l. scire oportet, s. aliud, ff. de exenlat. tut. Everard. in loc. comm. ab absurdo pag. 114. Mantio. de coniectur. lib. 3. tit. 7. & quia debet sumi secundum subiectam materiam. Salgad. plenē in Laberynt. part. 1. cap. 13. §. 1. num. 46.

L.

(52.)

L. 15. cit. 25. part. 7.

(53.)

DD. in l. 1. C. de Apostat. D. Thom. 2. 2. quest. 12. art. 1. Villadieg. de heret. que l. 5. Patana. de orig. S. Inq. lib. 3. quest. 3. num. 17. Ricciul. de in-  
person. extr. grem. Eccles. lib. 6. cap. 2. num. 6. Caren. de offic. S. Inq. 2. part. tit. 3. §. 1.

(54.)

Arg. l. palam §. Que in adulterio de  
probenza est, quasi publico iudicio damna-  
ta est. lib. 1. l. 1. de adult.

(55.)

Pedr. Lopez de Ayala Hist. del Rey  
D. Pedro ann. 5. cap. 34. hablando de  
Don Simón el Leñí. *Que era muy gran Pri-  
uado y Consejero del Rey.* P. Marian. Hist.  
lib. 16. cap. 2. §. T. *Imuel Levi, un Iudio  
a quien queria mucho, y era su Tesorero  
mayor.* Juan. Pices Miral. lib. 5. adveif.  
Astrolog. *Nuper Iud. eis omnibus ex tota  
Hispania, d. Christianissimo illo Rege num  
quasi sacis laudato, ubi et numero, et divi-  
tiss, et autoritate plurimum poterant.* Si-  
manc. de Cathol. inif. cap. 35. num. 9.  
Salced. in prax. cap. 23. num. 3.

(56.)

L. 3. §. fin. ff. de decurion. l. i. iusio. l.  
quicum que. C. de Iudeis l. i. padonem  
Diam autē, ff. de excusat. tut. ubi Go-  
thofr. Quin & Patriarcha eorum illuf-  
tres dicitur. & fpe dicitur l. in. §. 15. C.  
Th. de Iud. Reuerendissimi a Iuliano  
Imp. & fte tam Iudeorum nulla lege  
prohiberi l. 2. l. 8. C. Theod. de Iud. &  
collegia eorum licita fuisse ex Ioseph.  
& Philone Cuiac. lib. 7. obseru. cap.  
30. A may. C. de infam. l. vnic. ana. 63.

(57.)

Dist. cap. 14. num. 54. Sed tenenda  
est prior sententia rotata num. 31. ff. solim  
ius Canonicum. & Civile commune ar. 2. da-  
mus. quare ubi non fuerit ius Regium red-  
dens hereticos incapaces, dicendum est cum  
est sententia, eos esse capaces, nec teneri ante  
sententiam declaratoriam.

(58.)

Tit. 4. Taar. que est hodie l. 3. tit. 4.  
lib. 5. Recop. num. 10. Recop. n. 34.  
Itaque hodie hereticus non inuatur hac  
leg. cum de hoc crimine damnato non con-  
cedatur hoc privilegium, et si hoc dicitur  
esset inutile cum de iure Canonico contra-  
rium sit dispositum. Prædictam l. sentid in  
terpretati sunt Covar. in rub. de testam.  
3. part. num. 27. Molin. de primog. lib.  
4. ca. 12. Solorc. de parricid. lib. 6. 19.

(59.)

Cap. Inquisitionis, §. prohibemus  
de heret. in 6. Simanc. de Cathol. in-  
tit.

mē otra ley. (52) de la qual para colorar el  
fuyo se valio este Autor, confundiendo la  
especie con suponer, que eran iguales las  
personas sobre que cayeron los estableci-  
mientos: porque segun manifesta su con-  
texto, y rubrica, habla de los Apostatas, de  
cuyo delito por ser deserción total de la Fè,  
y nombre Christiano, (53.) haze prueba  
notoria la misma perpetracion, (54.) sin  
necessitar de sentença de claratoria. Mayor  
mente con la certeza de que en aquellos  
siglos, y lo vemos aora en los esclauos Ma-  
hometanos, viuieron tolerados en España  
los Iudios, professando exteriormente el  
Iudaismo; y aun ocupandose en recauda-  
ciones de la hazienda Real; (55.) no sin  
exemplo de averlos admitido los Roma-  
nos a los honores. (56.)

Ademas que el Padre Thomas Sánchez,  
aun sin advertir que el privilegio de la ley  
quarta de Toro derogò a todo el derecho  
Romano, y al de fuero, y partidas, recono-  
ce, y confiesa, que atento el Canonico, y  
el Cesàreo, està capaz de adquirir el Here-  
ge oculto. (57.) Conque no solamente le  
tenemos de nuestro sentir en lo que mira  
a los decretos de los Pontifices, y rescriptos  
de los Emperadores; sino que le quita a  
Tello Fernandez (58.) el estorvo que hallò  
para que no comprehendiese al Herege la  
testamentificacion, con que la dicha ley  
habilita al civilmente muerto, por decir,  
que como en delicto merè Ecclesiastico, se  
ha de seguir el derecho Canonico. (59.)  
Pues sièdo cierta, como lo es en esta parte,  
la

La sentencia del Padre Thomas Sanchez, gozará el Herege oculto del beneficio de la ley, sin violarse la disposiçion de los sagrados Canones, hasta que la condenacion le sugete in actu, a la jurisdiccion Ecclesiastica, en quanto la eficacia de dicha pena, sobre que no dispuso.

Y sin que lo retarde Azevedo (60.) con las dos razones que apuntó, comentando la dicha ley de Toro recopilada, y mouiendo la question en terminos de la testamētificacion del Herege despues de su promulgacion. Vna, diziendo, que seria induzir extension correctoria en el derecho: siēdo assi, que debe reputarse comprehension; (61.) pues el Legislador indistinta, y expressamente se dirigió a corregirle con aquella humanissima concession: como lo hizo el Emperador Iustiniāno, prohibiendo las proseripciones judicial, y legal, (62) y estableciēdo que el ingenuo condenado retuuiesse su antigua condicion, y no quedasse esclauo de la pena. (63.) Cuyo beneficio quieren los Autores antiguos no alcançasse a los condenados al vltimo suplicio, aunque lo cōtradize Antonio Fabro, (64) no sin nota del señor Don Francisco Ramos en sus lecturas de la ley Iulia, y Papia. (65.)

La segunda razon, que la dicha ley de Toro no habla en testamētificacion pasiva. Y qui no nos valgamos del argumento de correlatiuos, porque no lo son, (66.) es opinion constante entre los Autores del Reyno, que despues de su promul-

g1.

tit. tit. 36. Ceter. in prax. tit. de heret. nu. 61. Farin. q. 1. crim. 1. par. quest. 8. num. 127. D. Ioan. Velade pā. de. lict. cap. 14. Gutier. de delict. d. quæst. 33. maxime num. 10.

(60.)

Ind. l. 3. Recop. num. 10.

[ 61. ]

Bat. in l. cum pater. §. dilectissimi. ff. de leg. 2. & in l. pater filium. §. fundam. ff. de leg. 3. Fortun. Gare. in l. Gallus §. & qui sit tantum num. 115. ff. de liber & post.

(62.)

Novell. 134. vt null. iudic. lic. ex qua desumpta fuit Auth. bona damna torum. Farinac. in prax. quæst. 24. nu. 33. Sanch. lib. 2. moral. cap. 16. nu. 25. Gutier. de delict. quæst. 40. Hermosil. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 13.

(63.)

Novell. 20. cap. 18. ex qua deducta est Auth. sed hodie. C. de donat. inter.

[ 64. ]

Decad. 73. arr. 1. ex d. Auth. bona damnatorum. C. de bon. prescrip. cuius obiectioni satis est. Denell. lib. 6. comm. cap. 16. Roderic. Suar. in l. quoniam in prioribus in declarat. l. rep. limit. 10. num. 3. Alfar. de offic. fiscal. glos. 20. num. 100.

(65.)

Elucidans l. qui vltimo suplicio, ff. de pen.

(66.)

In quibus vnum, necessariū supponit alium glos. in l. custorem. C. de interd. matrim. Everard. loc. 76. Sat. ga. de Reg. ptoct. parte 3. cap. 4. nu. 19. Solorç. de iur. Indiar. lib. 2. cap. 20. nu. 13. Larrea decil. 69. nu. 18.

Ant.

( 67. )

Ant. Gom. l. 4. Taur. num. 6. & 7. Tell. d. C. num. 21. Matienç. in d. l. gl. 3. num. 6. Molin. de iust. & iur. tract. 2. disp. 9. num. 6. Amay. in l. 4. num. 38 C. de iur. fic. lib. 10. licet reliquerit cogitandum. Greg. Lop. l. 15. tit. 1. p. 6

( 68. )

In d. l. 4. Taur. num. 2. & contra Par. affertorem contrariæ sententiæ in simili statuto, conf. 46. num. 15. vol. 3.

( 69. )

L. filius familias, ff. de testam. l. 2. ff. de hered. inst. l. 1. ff. de hered. inst. Ant. Gom. in d. l. 4. num. 7. Et strictioribus terminis dissolutæ ob crimen patriæ potestatis, & instauratæ per restitutionem Faber in Papin. tit. 11. prim. 3. illac. 8. Costa in l. Gallus, ff. & quid si tantum 2. part. num. 90. Sfortia Odd. de restit. quæst. 95. art. 3.

[ 70. ]

L. 3. ff. de testam. l. 1. ff. ad l. Falcid. Ant. Fab. de error. de cif. 72. err. 9. Schi for. tech. lib. 3. tract. 19. quæst. 4. circa fin. Donel. lib. 6. comm. cap. 27. & in l. 1. C. de hered. instit. num. 4. vbi Gilchen. num. 12. Richard. in prin. inst. de hered. instit. Amay. in l. 4. num. 5. C. de iur. fic. l. qui a lacronibus, ff. de testam. l. quidam sunt. ff. de pæn. l. sitibi mandauero, ff. de iur. iudic. mandat. plures apud Castil. de v. iust. lib. 1. cap. 66. num. 3. & 4. Arnold. Vinn. iust. quib. modius patr. potest. ff. pæne servus.

[ 71. ]

Ant. Gom. d. l. 4. n. 1. Cervant. n. 41 Tell. nu. 43. Matienç. gl. 17. nu. 2. plures apud Amay. in d. l. certa forma. C. de iur. fic. num. 38.

[ 72. ]

L. si pariter, ibi: *Minimè autem pro- tor pati debeat, ut pro parte quis servus sit, ff. de liber. caus. l. iudicata, ff. de except. rei iudic. Tell. d. l. 4. num. 33.*

( 73. )

Dist. cap. vergentis d. cap. cum secundum leges de heret. in 6. arg. l. qui ultimo supplicio, ibi: *Itaque preoccupat hic casus mortem, ff. de pæn. l. sed si alia, ibi: Quia prius serva pene efficitur, verum est dote mariti lucro cedere quasi mortua sit, ff. de bon. damnat. Alberic. in l. cog nouimus. C. de heret. Greg. Lop. in gl. fin. l. 16. tit. 1. p. art. 6. l. donationes, ff. ræta, ibi: *Post crimen perductionis con- tractum, ff. de donat. Hermodi. gl. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 14. Andr. Fa- shin. contr. ov. lib. 9. cap. 35.**

Ex

gacion tiene el condenado a muerte civil, ò natural, capacidad para adquirir tam ex testamento, quam abintestato; (67.) y para traspassarlo a qualesquier herederos, y tambien al Fisco, como lleua Matienço, reprobando el sentir de Cisuentes, (68.) que negò al condenado la testamentificacion passiva, despues de dicha ley.

Lo qual se haze evidente; ya por la ventaja de razon, pues tuuo mas que vencer la habilitacion actiua, como lo confirma el derecho civil, que no la concediò al hijo de familias, ni al esclauo, aviendoles dado la testamentificacion passiva. (69.) Ya por que naciendo la incapacidad actiua de la seruidumbre, ò peregrinidad, a que la condenacion sujetaua al reo; (70.) por el caso mismo que la ley le habilitò para hazer testamento (cuyo vso cabe en sujeto a quien se confiscan los bienes en el nombramiento de tutores, y substitution (71.) pupilar) declarò, que no quedaua peregrino de la ciuilidad, ò esclauo de la pena, y consiguientemente sin la incapacidad passiva; pues implica que el efecto estè sin causa, ò que a vn tiempo mismo sea el reo considerado libre, y esclauo de la pena, ò vezino, y peregrino de la Ciudad. (72.)

Fuera de que en caso que la consagracion (en que no ay duda dispuso el derecho Pontificio desde la perpetracion de la (73) heresia) impidiese al reo el ultimo arbitrio del testamento, sin aguardar la sentencia declaratoria, solo se enuena de aquellos bienes de que le priuò el delito; por-



porque segun celebre doctrina de Baldo, dado que se imponga la confiscacion ipso iure, podra el delincente testar, aunque no podra disponer de los bienes confiscados. (74) Sin que por esso quede ociosa la dicha clausula; pues obrara, y cauteló que el reo no enagenasse en vida, ó antes de la sentencia, los bienes confiscados, como lo podria hazer remouida la prohibicion, que se funda mas en la conciencia, y oculta noticia del reo mismo, que en la sentencia del Iuez, como dize vn texto singular (\*) a este proposito. Cuya doctrina, supuesto que sin embargo de la confiscacion habilita al reo para la testamenti faccion actiua, asegura que mas legitimamente estara capaz de los efectos pasiuos (75.) de la adquisicion, con la qual no se atrassa, antes se mejora el efecto de la confiscacion. Y en esta conformidad assienta el señor Fermosino, (76.) que el Herege es capaz de adquirir, y que se comprehenden en su confiscacion quantos bienes le provienen, hasta que es reincorporado al gremio de la Iglesia, por medio de la absolucion, y reconciliacion.

Pero aun demosle al Padre Thomas Sanchez, que las leyes de Partida afecten al Herege con la incapacidad desde la perpetracion del delito, y consideramosle en virtud de ellas con la repugnancia legal a la adquisicion; y diga nos en quales leyes del Reyno se hallan comprehendi-

P das

Ex Bald. in Auth. incestas. C. de incest. non opt. Tell. d. l. in m. c. ar. l. 2. ibi: *Reportari nec carum qui sem rectum, quas post p. enam irrogatam habuerint, redim habere possunt, sed & hac publicè abutuntur.* C. de bon. damnat. l. acti in p. s. lib. 9. controu. cap. 5. 1. in fine in quo articulo videntur in Castillia d. l. 1. verb. confiscad. Palac. Rub. in d. l. m. m. 17. Ma. ien. an. d. l. 3. tit. 4. lib. 2. glo. 1. 2. num. 3. Aven. in d. l. 4. glo. 7. num. 4. & 7.

(\*)

L. quatuor, ibi: *Ex eo tempore, quo quis propter scelerum suorum cogitacionem de pena sua certius esse poterat, minus cogitacione & conscientia a delicto quam damnatione ius dande libertatis amisisse, ff. qui, & a quib. man. l. i. c. deca. 55. num. 7.*

(75)

Immol. cap. 2. num. 44. de testam. ait hereticum sequere, si natus est heres, licet postea bona illa committatur. Sanch. d. lib. 2. de calog. cap. 4. num. 3. 1. maxime cum ac postea in nico fauorabilis, ut in terminis referentis. & ex l. non eo minus. C. de proc. tra. refert Mieres de maiorat. d. 1. part. quat. 1. num. 357.

(76.)

In cap. vergentis, allec. 30. num. 2. 1. Non tantum iam adquisitorum quanto primò paratam fuit illud her. si crimen, sed etiam omnia alia bona, quae a quo si r. toto alio tempore deinde prelapso, & ius ad sententiam. Quae semper delin. iur. cum annexa a gumentum furis rem furatam secum alportantis. C. i. tenf. m. l. 5. p. 1. ff. de condit. furtiu. Boer. decal. 218.

( 77. )

Cap. inter coporalia, ibi: *nde si circa transmissionem idem fieri voluisset, quod de cessionem dixerat, de translatione poterat expressisse.* de translac. Episcop. cap. ad au. sentiam de decim. Narbon. in l. 13 tit. 12. lib. 7. Recop. glof. 6. num. 6.

( 78. )

Arg. l. qui in taliam, §. fin. ibi: *Sed extraneam vim utrosque excipere voluisse.* ff. locat. d. l. iulius. ibi: *Estam etiam extraneorum nihil capiant.* C. ad l. ul. Ma. ielt.

( 79. )

Auth. de hered. & Falcid. in pro. m. *Alibi quidem necessitatem imponit lex distribuere quãdam partem personis quibusdam, tanquam hoc secundum ipsam naturam eis debeatur.* l. nam et si parentibus ff. de inoffic. testam. l. scripto hæredes, ff. de liber. Roxas in epim. succ. test. cap. 29. num. 10. Castan. in consuet. Burg. rubr. 7. §. 7. Bald. cõf. 83. in prin. vol. 5. Afflic. in consuet. Neap. lib. 3. rubr. 24. num. 23.

( 80. )

Vlpian. tit. 18. qui hab. frs. antiq. in caduc. l. vnic. §. & cum lex. C. de caduc. tollend. Socim. Histor. Eccl. lib. 1. cap. 9. Spino in specul. testam. gl. 53 num. 102.

( 81. )

L. fin. §. sed & divus, ff. de bon. damnar. ibi: *Paucorabilem opad me casum liberorum Albin. filiorum numerus.* c. i. Roland. Vall. cõf. 92. num. 32. Plo. cõf. 130. num. 87. Farin. d. quest. 24. Gutier. de delict. quest. 40. num. 12. Merlin. de legitim. lib. 3. tit. 1. quest. 29. Seraph. Mann. de confiscat. quest. 28. num. 7.

( 82. )

Dio Cass. lib. 69.

( 83. )

L. 1. C. Theod. de bon. proscript. l. quando, ibi: *si verò filij vel filia, vel nepotes defun. tis filij vel filia erunt, dimidia parte filio vindicata, ñlia eis reservetur.* C. de bon. proscript. Gutier. d. quest. 40. num. 10. Merlin. quest. 29. num. 2. Petr. Greg. lib. 3. i. Syntagm. cap. 31. num. 12.

( 84. )

L. 3. tit. 4. lib. 8. Recop. Gutier. de delict. quest. 73. Azeved. in d. l. in 13.

( 85. )

L. 8. C. Theod. de bon. proscript. D. Nicol. Ant. de exil. lib. 2. cap. 23. n. 9.

L.

das para dicho efecto las herencias de los ascendientes, y descendientes; porque las dichas leyes, segun consta de las clausulas referidas, se huvieron discreta, y separadamente, ( 77. ) negando a los Hereges la liberalidad de los estraños, ( 78. ) y no alterando la obligacion con que la naturaleza asiste, ( 79. ) y la jurisprudencia siempre privilegiò aquella identidad de personas.

La ley Papia que estrechò la libre sencillez de las herencias, se avergonçò de imponer su yugo ( 80. ) a la sucesion de los hijos, y padres, conservandoles ileso su derecho antiguo, sin sugetarle a las maquinaciones de los caducos. A los hijos de Albino concediò todos los bienes confiscados a su padre, el Emperador Adriano; ( 81. ) aunque Dion Casio haze autor de esta indulgencia al Cesar. ( 82. ) Y ordinariamente se reservò a los hijos en las confiscaciones la mitad de los bienes de los padres, segun lo insinua el Emperador Constantino. ( 83. ) El señor Rey Don Juan el Primero, señalando pena de perdimiento de bienes a los que blasfemassen contra el Rey, la estrecha a la mitad, si el delinquent tuviere hijos. ( 84. ) Y aunque es verdad, que en estas concessiones siempre fue exceptuado el crimen de lesa Magestad; les concediò este beneficio a los hijos del traydor la ley Valentiniana, en la sexta parte de los bienes. ( 85. ) Y el derecho Cesàreo permitiò la transmision de herencia del Herege en

sus

sus hijos siendo Catolicos. (86.) Y a su exemplo le concedieron nueitras leyes su institucion, (87.) ibi: *Et demas es defendido por las leyes antiguas que non puede fazer testamento, fueras ende si quisiere dexar sus bienes a sus hijos Catolicos.*

Fundada esta especialidad en el quasi dominio, ò derecho antecedente, que se considera tienen mutuamente los vnos a los bienes de los otros, y no pierden por el delito, (88.) sino que se desembaraça, y perficiona la adquisicion. Discurso que le abona Baldo en en el crimen de lesa Magestad, (89.) y que debe correr igualmente en el Herege, por la igualdad con que son mirados estos delitos en los efectos legales; poniendo por conclusion, que aunque el traydor, ipso facto, pierda todo lo que por derecho civil le pueda competir, y sea reputado por muerto, en quanto a la adquisicion, y no transferir en el Fisco los bienes de la herencia; no ha lugar en los derechos que proceden por naturaleza, ò los que se deduxeron de el: sentir que tambien fue de Bartulo, (90.) en vn parecer que refiere aver dado en la Ciudad de Luca.

Compruebafese mas, si se consideran las formulas civiles que el derecho Romano introduxo en las sucsesiones; pues aunque constituia incapazes della al deportado perduccion, y otros que no gozauan, ò perdian el derecho de Ciudadanos, no lo quedauan para aquello que tiene origen

(86.)

*L. Manicheos. d. ipsos. ibi: Liberau quidem habetis Orthodoxos in eius, solum ab infestato transmittit. C. de here. Aut. vt co de appellat. cogn. s. quis de predictis. l. cognoscimus. Auth. idem Nestorianis. C. de here. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 1. quast. 3. num. 1.*

(87.)

*L. 4. tit. 26. part. 7. Tell. Fern. ind. l. 4. Taur. num. 345.*

(88.)

*Arg. l. legatum ff. de capit. dimin. gl. in l. i. cognatis. ff. de reb. dub. l. in metallum. ff. de his que pro non script. l. eorum. ff. ad l. iul. Maiest. Menoch. conf. 99. num. 184.*

(89.)

*Bald. in l. quilibet num. 2. C. de ad. l. iul. Maiest.*

(90.)

*Comprobarse en el libro de las Leyes, l. 4. tit. 26. part. 7. Tell. Fern. ind. l. 4. Taur. num. 345.*

(91.)

*In l. 1. num. 2. de s. de hered. inst. c. iudicium pradietum Bald. l. 1. C. de bon. proscript. Ideo que posse deportati testari legitibus Ciuitatis qua ledè fixerit. Bart. Cofred. Immo la l. 3. s. ff. qui testam. fac. Bart. in quast. Lecan ciuit. Alex. conf. 23. num. 10. vol. 1. Menoch. conf. 492. Fatim. in prax. de var. qq. quast. 102. inspect. l. num. 11. 83. 93. concl. 12. lit. B.*

(91.)

L. eum qui. ff. de interd. & delegat. Menoch. conf. 279. num. 10. & seqq. Biron. lib. 1. elect. cap. 13.

[92.]

Ex Bate. Paul. de Castr. conf. 212. num. 7. verif. & pòsto vol. 2. Menoch. d. conf. 271. num. 14. Cephal. còf. 324. nu. 1. Farin. de var. & excr. crim. quaest. 201. num. 23.

[93.]

Dict. l. si in metallum ff. de his que pro non script. hab. l. cum Vlpianus. ff. de interd. d. Ofual. lib. 8. comm. cap. 6. lit. F. Serd. de aliment. tit. 7. quaest. 39. & tit. 8. privileg. 7. & tit. 5. quaest. 1. Castell. lib. 3. controv. cap. 12. anu. 5. D. Ferrosin. de consecrat. aileg. 32. n. 29. Guac. eod. tract. concl. 13. sim. 20.

[94.]

L. idem. §. 2. ff. de testam. milit. l. si deportati. §. similes. ff. de leg. 3. Ofual. d. ca. 6. lit. F. Georg. Acacias de privi. milit. lib. 2. priv. 16. nu. 10. Quod privilegium ad clericum extendi placuit Simon. de Petr. de intercept. vltim. volunt. interp. 2. lib. 2. dub. 1. fol. 1. n. 30.

(95.)

Panciroi. lib. 3. var. cap. 31. pag. 500 VValfang. Laz. lib. 2. Reip. Rom. c. 13

[96.]

L. certa forma ubi Amay. precipue num. 27. Livius lib. 42. *Illud agitabatur ubi Colonia deduceretur, nec satis constabat utrum Latinam, an civitatem Romanorum deduci placeret.* Sygon. lib. de antiq. iur. Itab. cap. 4. Alderete de origin. ling. Castell. lib. 1. cap. 3.

[97.]

L. eorum. ff. ad l. iul. Maest. *Iura libertorum, patronorum liberis cum pater eorum erat perduellionis damnatus salua ess. Vini Severus & Antoninus benignissime rescripserunt.* ff. de iur. patr. ex Tib. Decian. Curac. & Donell. Ofuald. lib. 2. eod. cap. 19. in not. Richard. hff. de ac. quif. per actos. num. 63. Ant. Math. de ctimin. tit. lat. Maest. cap. 3. num. 8. *Quia ex collatione libertatis beneficium natural obituariatione tenetur.* si non forte in h. *Natura enim patris operas libertus de her. ff. de condit. indeb. iudeta l. naturales. ff. de obligat. & actio. l. si operas. ff. praescript. verb. v. contra Sch. fe. de c. rast. 26. lib. 3. quaest. 1. & 2. vindicat Amay. lib. 2. oblierv. cap. 6. à num. 18. l. libertus. ibi: *Nihilominus obsequio v. recundia tenetur.* ff. de oper. libert. obid que nõ esse cessibiles. Olea de celsion. iur. tit. 3. quaest. 6. nu. 4. &*

origen del derecho natural; (91.) porque no ay impedimento que baste a introducir tal efecto, como notò Paulo de Castro (92.) con Jacobo de Arena, y Bartulo. Y assi el condenado in metallum percibe lo que por testamento se le dexa para alimentos. (93.) El deportado ia herencia, ò legado del soldado que testò iure militari; porque en el no se considera la capacidad de la adquisicion, por lo que formulò el derecho civil, sino por lo que dictò el assenso comun de las gentes. (94.) En los hijos de los que embiauan los Romanos a poblar nuevas Colonias, llamados Metroycos (ò Metecos, segun mas expurgada (95.) leccion) no influyò para la sucesion de sus padres la incapacidad civil. (96.) aunque no conservauan el derecho de Ciudadanos, y consiguientemente la testamenti faccion. Ni el hijo del traydor perdia en los libertos de su padre la sucesion de los bienes que producía el patronazgo, ni los obsequios de la reuerencia con que por tal debia ser tratado: como agudamente discurrió Ofualdo, conciliando las Antinomias que nacia de las respuestas del I. C. Marciano en este punto. (97.) Y lo que es mas del nuestro, el delito del padre declarado despues de muerto traydor, en primera cabeza, (nòtese la identidad de la especie) y la confiscacion de bienes, no bastaron a impedir la existencia de heredero, que en la persona del hijo avia inducido el

minif-

320  
b.in.

ministerio, y eficacia de la fuidad; como lo resuelve con especialidad notable el Emperador Iustiniano en sus instituciones: (98.) dandonos singular confirmacion a la doctrina de Baldo que dexamos ponderada, acerca de que la confiscacion no priua al reo de la testamentifaccion actiua, aunque se revoque despues el efecto, por auer sido sucesion de agenos bienes; cuya incompatibilidad cesla en la testamentifaccion passiua que conservamos en el reo.

Mas finalmente, dado y no concedido, por lo que puede influir en la ocurrencia de otros casos, que el Herege oculto sea incapaz de adquirir, y que en la delacion de herencia de hijo a padre, no se admitan los efectos de la fuidad; aunque esta no consista en la patria (99.) potestad, sino en aquel derecho en esperanga, y precisa sucesion futura, que a semejança de los descendientes igualò en los ascendientes la ley de Toro: todavia no comprehendieron las Leyes, los Carones, los Rescriptos de los Emperadores, ni las municipales de nuestro Reyno la especie que se controvierte.

Ha se procurado saber quien la escriuiese en terminos; y aunque no me he estrechado al moderado numero de mis libros, y mas cortas noticias; sino que he consultado a personas que las tienen bastantemente abonadas en el manejo de Autores, no se ha hallado natural, ni estrangero que la trate. Porque vnos

largo Q han

(98)

[ 98. ]

8. interdictum, veris. per contrarium, ibi Felici si post mortem suam pater iudicatus fuerit per delictum reus, ac per hoc memoria eius damnata fuerit, suam enim heredem habere non potest cum sicus ei succedat, sed potest dici ipso quidem iure suum heredem esse, sed desinere, de hered. quae abintest. de ter. delictis in effectu, cum semel haeres nunquam desinat esse haeres, vt apparet in seruo haerde instituto, contra interdictum l. i. hae. venturae l. ea qui solvendo, ff. de haerde instit.

(101)

(101)

(99)

Ve elucet apud Romanos in filio obtinente summam Patriatus dignitatem. ff. filius familias, init. quibus in d. ius patri. potest. solv. l. fin. C. de Contulib. lib. 1. 2. & in Virginius inter Vestales adscripta. Aul. Gell. noct. Atticar. lib. 1. cap. 12. Alex. ad Alex. dist. gen. lib. 5. cap. 12. Amay. in l. fin. cap. 1. nu. 52. Mar. Cutell. de donat. contemp. matrim. dist. 1. 2. part. 7. num. 12. Et apud Christianos in filio Monachatu vel Clericatu adscripto. Luc. de Penn. l. 2. C. de callens. pecul. lib. 12. Cor. in l. Gallus. ff. de quid in antum, ff. de liber. & posth. An. Gom. in l. 48. Pau. num. 8. Hodien. ad l. hae. edictal. q. 1. num. 8. C. de secund. nu. pt. Covari. in cap. quia nos, nu. 5. de testam. Seraph. Masin. de confiteat. quaest. 35. num. 4. Richard. in d. an. 4. & Arnold. Vinn. ver. ex nostra constitucione.

(101)

Paul.

(100.)

Paul. Grilland. de heret. quæst. 4.  
 Decian. tract. cum. lib. 5. cap. 45. Pe-  
 regr. de iur. iur. lib. 3. tit. 10. Farinac.  
 de heret. quæst. 19. t. nu. 33. Gligas de  
 crim. l. 2. Maiest. tit. de pan. lib. 2. q.  
 18. Merl. de legitim. lib. 3. tit. 1. q. 3. 1.  
 pertor. vbi negatiuum firmat ex iure  
 Canonico. Et nõ deberi legitimæ filijs  
 iure natura. Ant. Fab. de error. Prag.  
 decad. 74. error. 1. vide. Mar. Cutell.  
 de donat. contemp. matrim. disens. 1.  
 part. 9. nu. 5. & apud Amay. in l. vnic.  
 l. pan. fiscal. ore. tit. præferr. num. 4. 3.  
 l. Papiianus. §. si quis impub. s. ibi:  
*Quasi es alienum. ff. de iust. testam. l. 8.*  
 Quia; ibi: *Vel à parente, vel liberio quasi  
 debitum hereditas obuenit. ff. pro socio. l. 1.*  
 l. §. largius; ibi: *ad propria bona veniunt.*  
 ff. de success. edict. Robles de Salced. de  
 repræsent. lib. 2. cap. 16. num. 3. 1. Me-  
 noch. de arbit. cas. 149. Spino in pec-  
 cul. testam. glof. 20. à num. 45. Herino  
 fill. l. 1. 3. tit. 5. part. 1. glof. 1. à num. 3.

(101.)

Gabr Quem. in q. i. ut. al. quæst. 19.  
 pertor. D. Fermosin. d. alleg. num. 37.  
 Gatiere. de delict. quæst. 40. Merlin.  
 de legitim. quæst. 33.

(102.)

Conta l. de contra. 2. lib. 1. quæst. 7.  
 Ludouic. Gomez in cap. 1. de rescrip.  
 in 6. nu. 9. Alfonso de Castro de potest.  
 pen. iur. lib. 1. quæst. 10. & de heret.  
 panit. lib. 2. cap. 6. plures apud Tirag.  
 in l. i. vñquam. C. de reuocand. donat.  
 ve. b. *Reuertatur.* num. 2. 3. Ant. Gom.  
 tom. 3. var. cap. 1. num. 5. Simanch. de  
 Cathol. instit. vtramque trutinans opi-  
 nionem cap. 9. à num. 27. Aug. Galt. Bar-  
 bol. in collect. ad cap. cum se cundum  
 legas de heret. lib. 6. num. 4.

(103.)

L. si postulauerit. §. ubet lex. ibi:  
*Proinde, in comuni partem publicamus;  
 in proprio cuius usufructus alienus est, nu-  
 dam proprietatem; in qua tantum usufru-  
 ctum habuit reus, magis est vñ per. optio  
 usufructus ad publicum incipit pertinere*  
 ff. l. i. l. i. de ad. l. i. S. 2. 2. S. Cor-  
 nelio de im. fisc. Bar. in l. 3. §. sed vñ  
 ff. de in noc. Quemad. quæst. 19. fol. 68  
 Pereg. de iur. iur. lib. 5. tit. 1. num. 73.  
 Graecum de consue. concl. 13. l. i. m. 22  
 num. 1. Ant. Gom. var. cap. de seruit.  
 num. 16. Gatiere. de delict. quæst. 36.  
 Molina. de primog. lib. 4. cap. 1. n. 11.

(104.)

Amay. in add. ad pag. 15. sub fin. Nõ  
 vñ go. p. et. vñ omnes aduerso ita grauato  
 vñ. ita est illa portio sub conditione si de ca  
 i. i. p. uerit. sicut dicitur de fidei. cam. circa  
 pe. ulum castrense. in quo etiam poter. ha-  
 ber. vñ proprietatem licet, vñ pens. 2. ff. filius  
 disp. 4

han escrito en la especie de ser el padre Herege, y dudarse si al hijo ha de reser-  
 varse la legitima, (100.) como debida  
 por derecho de naturaleza. Otroslo han  
 hecho en caso de ser el hijo Herege,  
 (101.) y dudarle que peculios son ca-  
 pazes de confiscacion, y si tambien pue-  
 de serlo la legitima; pero ninguno en el  
 caso de que turbado el orden natural,  
 premuera el hijo siendo ya delincuente  
 el padre: conque auemos de formar la  
 defenfa de nuestra especie, por lo que  
 está decidido en las partes, que la com-  
 ponen.

En esta inteligencia assiento por pre-  
 missas, que el Herege desde el instante  
 que cometió el delicto, está priuado de  
 retener el dominio de sus bienes, accio-  
 nes, y derechos, con tan presente efica-  
 cia desta aplicacion, que grauissimos  
 Autores, (102.) y con solidissimos fun-  
 damentos, hazen obligado en concien-  
 cia al reo a restituirlos al Fisco, sin aguar-  
 dar la sentencia declaratoria. Que el nudo  
 usufructo es materia sobre que puede  
 caer, y cae la confiscacion, (103.) sin  
 que se consolide con la propiedad. Que  
 el padre tiene en el peculio adventicio  
 del hijo el usufructo, y aun la propie-  
 dad suspendida (104.) hasta la contin-  
 gencia de morir el vno antes del otro.  
 Y saco por consecuencia innegable, que  
 el dicho N. transfirió en el Fisco de la  
 Inquisicion el usufructo presente que  
 gozaua en los bienes del dicho su hijo; y  
 aquel

aquel derecho antecedente, que con su muerte passò a entero dominio en las dos terceras partes que la ley tiene señaladas por legitima, sin que le obstasse al dicho N. el delito de la heregia, en que ya se hallaua criminoso quando murio su hijo, y quando cessò la suspension de la accrecencia referida.

Y para la prueba manifesta de lo propuesto, recurriremos a principios del derecho Romano. Este, pues, y adelantando el natural, (105.) y no sin el assenso de otras gentes, (106.) considerò sin persona al hijo de familias, y aplicò al padre con dominio absoluto quanto adquiria (107.) el hijo, sin que le dexasse capacidad para la retencion, hasta que el derecho nuevo (108.) introduxo la distincion de los bienes aduenticios, profecticios, y quasi castrenses, permaneciendo en los castrenses otro privilegio antiguo que se avia concedido al hijo de familias, (109.) para gozarlos con libre disposicion. Pero nunca bastò esta modificacion para absorver el derecho primou de la paternidad, como notò Antonio Fabro, (110.) y así no obstante este fauor de poder los hijos dentro de las permisiones legales, donar, y contratar con los peculios, si cometiesen crimen de lesa Magestad, y contraxessen confiscacion de bienes, no se incluyen en ella los peculios, ya sean profecticios, ya aduenticios; ni aun los castrenses, y quasi castrenses: mas antes se debuelven al padre todos

*disposuerit, quo non disponente patris in remissis.* Mendez à Castrin. l. c. i. oportet. de bon. que liber. lib. 3. nu. 1. 6. Balduin. in s. i. inst. per quas pers. nob. acq. vbi etiam Casac. lib. 11. que est. Pau. in d. filios fam. 18. ff. ad l. Falcid. (105.)

Dionis. Hæcern. lib. 8. Arist. Polit. lib. 2. ca. 8. Senec. de benef. lib. 7. ca. 4. *Et omnia patris sunt, que in liberorum manu sunt.* s. 1. Et patribus debitorum referuntur. Inst. per quas pers. nob. Bart. d. frater à tate. ff. de cond. indeb. Connan. lib. 2. comm. cap. 15. nu. 21. Vacun. à Vacun. declarat. civil. declar. 8. & 112. Proem. l. 1. tit. 17. parte 4. verbo Segun raxon naturalis.

(106.) Ex Sylvestri in prin. inst. de patr. potest. Balduin. de leg. R. mul. testatur Pinel. C. de bon. mater. 2. part. rubr. 9. Innuat. Infirmus d. prin. inst. ibi: *Qualem nos habemus.* & l. 1. s. per hanc, ff. de rei vindic. Tiraquel. de vitioq. retract. s. 1. gl. 9. num. 612. Alean. Clem. de patr. potest. cap. 2. Spin. in specul. testam. gl. rubi. 4. par. num. 4. Et Indagos habere filios in potestate asserit Paschal. de vitib. patr. potest. part. 1. cap. 7. num. 9. Ex Bufac. conf. 152. nu. 70. lib. 2. Et esse iurisdictionum docet Petr. Greg. Synagm. lib. 11. cap. 5. à num. 3.

(107.) L. placet, ff. de acq. hered. l. 1. s. item adquirimus, & l. 4. ff. de acq. sol. Petr. Greg. lib. 11. Synagm. cap. 8. à nu. 17. Offinal. d. lib. 9. com. cap. 1. & 6. Philip. Paschal. d. tract. cap. 3. per tot. habet. in racion. l. in longuis. s. si filius, ff. de iudic. Hermosill. gl. 1. s. 3. ut. 4. part. 5. num. 134.

(108.) L. cum oportet. l. fin. C. de bon. que liber. Petr. Greg. d. cap. 8. Offinal. d. cap. 6. Vacun. à Vacun. lib. 4. decl. 57. Paschal. d. cap. 3. num. 31.

(109.) s. 1. inst. per quas pers. cuiq. acq. l. ex nota. l. castrense, ff. de Castr. specul. Paschal. d. cap. 3. num. 3. D. Fer. mosin. d. alleg. 35. num. 21.

(110.) In racion. ad l. his nulla, ff. de iudic. l. 2. tit. 2. part. 3. l. 1. tit. 17. part. 4. & bi Greg. verb. *Aducit.*

1026

todos

L. 3.

(111.)

L. 3. ff. de Castr. pecul. Part. in l. 3. ff. sed utrum ff. de minor. l. si finita, ff. de veter. lib. ubi Paul. de Castr. Alex. Angel. ff. de damn. infect. Farin. de delict. quaest. 24. à num. 3. & quaest. 190. à num. 1. Covarr. lib. 2. var. cap. 8. n. 7. Cauter. q. q. crim. cap. de haeret. n. 33. Iul. Clar. lib. 5. ff. in quaest. 78. nu. 11. & l. 2. ubi Baiard. nu. 48. Sixtin. de Regalib. lib. 2. cap. 12. à num. 51. Fachin. lib. 3. controu. cap. 47. Gutier. de delict. quaest. 41. Guacin. de confiteat. concl. 13. limit. 17. & 28. Masin. eod. tract. quaest. 4. à num. 16. Mar. Gurb. conf. 56. à num. 8.

(112.)

De confisc. alleg. 35. num. 23. Alfaro de offic. sic. gl. 20. ff. 10. à num. 199.

(113.)

Arg. l. post liminum. ff. in. ibi. *Alia superuacua esset lex ff. de captiu. & post l. in. ff. ubi autem. ibi: Ne ludibrio leges fiant. C. de bon. qua. liber. Mieres d. quaest. 1. part. 1. num. 266.*

(114.)

Dict. alleg. 35. nu. 24. ex l. quisquis C. ad l. Iul. Maiest. ff. de delicto. *l. 1. Maiestatis filij. confiscantur omnia ipsius bona, & sic peculium castrense, & quasi-castrense.*

(115.)

Cap. 2. ff. filij de haeret. in 6. Quem. quaest. 19. ff. l. 69. Molin. de iust. & iur. tract. 2. disp. 9. L. eod. tract. lib. 2. cap. 3. dub. 5. nu. 23. ex qua prouenit vlt. ff. ceteris parit. l. si ex causa. ff. Papina nu. ff. de minor. Fachin. lib. 6. eod. tract. cap. 12.

todos los derechos, que el nueuo le separò al hijo. (111.)

Sin que altere este comun sentir el señor Fermosino, (112.) que apartandose de el, y siguiendo el de Don Francisco Alvaro lleua, que por el crimen de heregia del hijo, se confiscan los peculios castrense, y quasi castrense. Fundan su opinion en que el hijo es reputado padre de familias en estos peculios, y tiene absoluta, y libre disposicion, y dominio para perjudicar al padre, ò por contrato, ò por delito; y que si en ellos no se diere capacidad a la confiscacion, quedaria frustrada la ley, (113.) pues en el hijo no pueden considerarse otros bienes en que obre su efecto la condenacion. Ponderando el señor Fermosino para mas firmeza de su conclusion, el rescripto de los Emperadores Archadio, y Honorio, (114.) que en pena del delito del padre reo en lesa Magestad, priua al hijo de todos los bienes; y arguyendo, que esta vniuersalidad debe comprehender los peculios. Y Alfaro, que los perdia el padre, y tocauan al Fisco; porque el delito de lesa Magestad diuina, ò humana, disuelve la patria potestad, (115.) en que se fundan los efectos del dominio paterno.

Porque a la primera conclusion de poder el hijo perjudicar al padre, disponiendo de los bienes castrenses; y que si en ellos no se executasse la confiscacion, quedaria frustrada la ley, responde Fari-

Dict.

nacio



nacio. (116.) con los assentados principios de q el hijo podra en perjuizio del padre disponer del peculio; pero no perjudicarle indistintamente con el delito, segun notaremos abaxo con mas individuacion.

Y en quanto a inferir de la priuacion absoluta de sucefsion, con que los Emperadores grauaron a los hijos por el delito del padre, la priuacion del dominio virtual que el padre tiene en los peculios del hijo, es de estrañar, salua la autoridad de tan graue, y docto Varon, pues se daria, que el padre padeciesse pena por el delito del hijo contra todos derechos. (117.) Y tambien fuera contra ellos priuar al padre de la patria potestad, y de sus efectos por esta agena culpa; pues si bien que se pierde en los casos señalados, se ha de advertir, que en ella se da accion, y pafsion, (118.) y para declarar nos mas, patria potestad actiua, y pafsua, y patria potestad en la persona del hijo, y en los bienes que de ella prouienen; y aunque se puede dar que el delito del hijo priue al padre de lo que le compete, en quanto a su persona, (119.) como el derecho de vida, y muerte, (120.) y la accion de reuindicarle, (121.) aun en caso de aver el hijo permitido su seruidumbre para aprouecharse del precio de la venra; (122.) no se puede dar que pierda el padre los derechos que tenia radicados en los bienes del hijo antes de ser delincuente, como lo manifesta (omitiendo otras inteligencias) la decisio expressa, (123.) que conserva al padre el peculio castrense del hijo reo, por conside-

R rar,

(116.)

Dict. quæst. 24. §. num. 18. & in terminis peculij aduentitij non censetur ob delictu filij, nec quoad vltimum, nec quoad proprietatem. Mieres 1. part. quæst. 1. num. 193. Molina de primog. lib. 2. cap. 9. nu. 49. & ibi Ad. dent. C. rrocius de excus. 1. p. quæst. 10. Carlew. de iudic. lib. 1. tit. 3. disp. 20. Olea de celsion. iur. tit. 2. quæst. 6. num. 18.

[ 117. ]

L. crimen. ff. de pan. l. sancimus. C. eod. l. §. tit. 3. par. 3. pluribus Pichar. in §. interdum. inf. de hered. qua ab intest. Maximè cum d. l. quisquis censentur odiosam, sanguinariam, inquam & cõtra naturæ aequitatem, eod quod filios priuet bonis paternis, l. neos in l. fin. num. 44. ad Syllan. Ceuall. cõm. quæst. 63. nu. 37. Iatin. 4. part. crim. qq. 116. num. 243.

(118.)

§. cum autè inf. quib. mod. ius patri potest. solvit. Vlpian. tit. 10. §. 1. Theophil. d. §. Arnold. Vin. in §. vel. patri ratione distulci. Petr. Greg. lib. 11. Syn. agm. cap. 8.

[ 119. ]

Claud. Canticencl. & Bodeus in §. cum autè, & vberius Angel. Aretin.

(120.)

L. in suis, ff. de liber. & posth. um. l. fin. C. de patri potest. l. lex Romul. Parentum in liberos omne ius est relegandi, occidendi. Dion. l. Hab. carn. lib. 3. Arnold. Vinn. in §. 2. inf. de patri potest. Petr. Greg. 1. lib. 11. cap. 5. vbi apud Hebræos, Græcos, Perlas, Mofcouitas viguisse testatur.

[ 121. ]

Dict. l. 1. §. per hanc vbi DD. prapicupè Ant. Fab. ff. de rei vindic. l. no. tit. 17. part. 4. Et patri vti potest aduersus detentores præiudicij, inter alios. & cognitione prætorij. l. 1. §. post dictu ff. de ventr. inspici. l. 1. & 3. ff. de liber. exhib. l. 1. C. eod. Petr. Greg. d. lib. 11. cap. 4. num. 38.

(122.)

Baleh. de Amescua de potest. in se ipf. lib. 2. cap. 17. num. 71. ad m. 25.

[ 123. ]

L. Si filius tuus cum esset in tua potestate in insulam deportari me uis peculij eius, nec quod in castris acquiserit, vel quod ex militaturo donasti, auferri tibi debet. C. de bon. profec. & ibi Cin. Bald. & Salsce; Alfaro d. glof. d. omni. m. 203. Pichard. in prin. tit. inf. quib. vbi est perm. fac. test. Similiter in tell. ges text. in l. 3. C. de bon. profecri. vbi peculium cast.

cap. rñse non cñsise autē propter delictum  
sibi, quia patris est. express. Fasch. lib. 9  
controv. cap. 49.

rar, que el delito no podia contrastar los efectos de la patria potestad activa en mas casos que en los expresados por las leyes, las cuales debolvierò al padre este peculio, como declarando que en èl le competia retencion contra el Fisco.

Al qual proposito ademàs de la venta que de si mismo còtraxo el hijo, y se anula, por permitir la el derecho Civil, en agravio del natural, pero no del tercero: ofrecen paridad bien conforme, el esclavo, en cuya cabeça, sin atencion al interès del dueño, se executa la sentencia de muerte (124.) si la merece el delito cometido; porque con la justicia vindicativa q̄ obra a quel efecto en el delincente, como en sugeto passivo de su virtud. (125.) no puede còcurrir otra causa de superior, ò igual eficacia bastante a suspenderle. Y el delincente en lessa Magestad, cuyos acreedores impiden la demolicion de la casa confiscada; porque la atrocidad del crimen, y el fin del escarmiento, que en esta especie producen por consecuencia la pena de la confiscacion, no bastan a privar al tercero del derecho adquirido; (126.) el qual debe pagar el Fisco de su erario, si con efecto huviere de ser arrasada (127.) la casa, ò valerle del arbitrio que discurrir Antonio Fabro (128.) en semejante ocurrencia, fixando en sus paredes vna targeta, ò piedra que contenga la narracion del caso, como queda referido en el primer articulo num. 242.

Ni fue nueva esta reservacion, porque el derecho antiguo de los Digestos, aunque

el

[ 124. ]  
L. 1. §. servus, ff. ad Syllaniam. l. 1. C. de bon. proscript. Bart. l. 1. §. quod igitur, ff. de vi, & vi armata, & in d. §. serv. accutate, & doctè colendissimus frat. D. Petr. de Saced. tract. de còstravan. cap. 29. à num. 85.

[ 125. ]  
Glos. 1. in d. l. 1. C. de bon. proscript. Caretan. 2. 2. quest. 108. art. 1. prin. in fi. de obli 3. que ex delict. En sald. de iustid. cap. 2. tit. 16. cap. 15. à num. 169. Molin. de iust. & iur. tract. 1. disp. 12. num. 13. Lugo eod. tract. disp. 1. sect. 4. num. 69.

[ 126. ]  
L. mulier, ibi: Cocceio quem Mirmo Caturioni pretium ex fisco reddendum est. ff. de captiv. & postlim.

[ 127. ]  
Bart. in l. Anchæus, §. de eo opere, ff. de aqua plu. arcand. Bald. & Alberic in l. pignus. C. de pignor. act. Gigas de crim. l. 2. Maiest. tit. 2. de pzn. com. crimen quæst. 37. num. 2. Farinae. eod. tract. quæst. 112. num. 117. Gratian. com. 1. cap. 217. à num. 75. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 40. num. 37. Merlin. de pignor. lib. 3. tit. 2. quæst. 71.

[ 128. ]  
In Cod. tit. ad l. Iul. Maiest. diffin. 1. ad fin.

L. 1.

el hijo tenia en el peculio castrense la libre disposicion del contrato, y vltimo adbitrio del testamento, (129.) conservò al padre la virtud, y eficacia de la patria potestad: de tal suerte, que si viuo el hijo, el padre le nagenò, vedio, ò legò sus bienes, manumitiò esclauos, ò instituye al del hijo por heredero, perteneciendo todo al peculio castrense; valen las enagenaciones, y libertades, y el esclauo es heredero necessario del padre con tal que premitiera el hijo sin dexar heredero; y subsiste todo (130.) por obrar entonces sus efectos legitimos el dominio paterno, (131.) al qual tenia suspendido la vida del hijo; y con su muerte reuiue a semejança de cierto postliminio, como elegantemente dixo el I.C. (132.) se desvanesce la naturaleza del peculio, y se considera que siempre fueron bienes (133.) del padre.

Dio la razon de este efecto el I.C. diciendo, que el padre aun en caso de instituirle el hijo por su heredero, no ocupaua sus bienes iure hereditario, sino como aumento de los bienes propios; qual si nūca huuiessen salido de su dominio: porque aunque le tuuo viuiendo el hijo con libre disposicion (no obstante la repugnancia de que dos sujetos a vn tiempo tengan dominio en vna misma cosa, a que satisfacen, y en que conforman los I.C. (134.) y DD.) espirò la facultad no disponiendo en heredero etraño, (135.) y reuiuiò el dominio antiguo del padre.

Y si este viene entrada en el peculio

(129.)

L. 1. & 2. ff. ad S. C. Macedon. l. 1. ff. de Castr. pecul. Matien. l. 2. tit. 1. lib. 5. Resop. glo. 3. nu. 1. Gutier. in Auth. Sacrameta pubeum. a. n. 49. Heron. sit. glo. 5. l. 4. tit. 1. par. 1. Spino de testam. part. 4. rubr. nu. 1. 2. Arnold. Vinnius princ. inst. quib. non est perm. num. 3. & 4.

(130.)

L. seruum filij. ff. de legat. 1. l. proponebatur, ibi: *Max filius viuo patre de sui filij sit, non impeditur libertas, unde Max. p. cellus putat necessarium heredi in seruum filij peculiare patri existeri posse, si filio pater superuixerit.* l. ex castrensi. l. heredi. ff. pater. ff. de castr. pecul.

(131.)

Dicit. l. seruum filij. ibi: *Retro creditur pater dominum in seruo peculiari: habuisse. ad l. hereditate ff. pater, ibi: *Retraque videtur habuisse rerum dominia.* vbi Bart. l. filius fam. ibi: *ius pristinum durat, & peculium est.* ff. ad l. Falcid. l. ledulianus ff. quamquam. ff. ad S. C. Macedon. Pichard. in prin. inst. quib. non est perm. facer. test. num. 30.*

(132.)

Dicit. ff. pater, ibi: *Postliminij cuiusdam similitudine pater antiquo iure habet peculium.* l. asson. l. si quis pro emptore. nu. 1. 45. ff. de acq. post.

(133.)

Dicit. l. proponebatur, ibi: *Non nunc aduenit patri, sed nec esse ab eo profectum creditur.* vbi Accurs. *Non necedit ab eo, & Bart. in eius bonis semper fuisse.* Equinat. Barok. 3. P. Pomponius. ff. de minor.

(134.)

Dicit. l. hereditate. ff. pater vbi D. D. lasso in d. l. si pro emptore. num. 1. 45. ff. de v. capion.

(135.)

L. filius fam. ff. de Castr. pecul. l. filius fam. ff. ad l. Falcid. Ant. Fab. cõ. c. lib. 4. cap. 5. & lib. 10. cap. 8. & lib. 1. 3. cap. 4. Petr. Greg. lib. 19. Syntagm. cap. 5. num. 4. Anrus Robre. de test. iudi. cat. lib. 1. cap. 1. Romano iure. quia pater filio orbo, & intestato in omnibus succedebat. Pichard. prin. inst. quib. non est perm. facer. testam. Ant. Gom. in l. 6. Tit. 1.

Conf.

cal-



35  
 ò delito, (143.) y que contra el padre se da acción de peculio, ò in rem verso, es en los contratos, y delitos en que ha tenido el hijo persona para quasi contraer, (144.) y parecer en el juyzio de que sale condenado en cantidad determinada: lo qual cessa en el crimen que irroga muerte civil, y confiscacion, que entonces no la admitieron los Autores, como no puede darse principio capaz del juyzio para que por el quasi contrato judicial, ò la acción de la sentencia, quede el hijo obligado.

(145.) Y porque no reste escrupulo, satisficemos a la objecion de la patria potestad disuelta por el crimen de la heregia; afirmando que ademas de ser disputable si el delito priua de ella al padre antes de la sentencia (146.) la libertad del hijo, en orden a gozar del pleno dominio de sus peculios, por cessar el impedimento de la patria potestad, solo tiene lugar en los bienes que de nuevo adquiere; no en los ya adquiridos, en que el padre mantiene derecho preexistente, y perfecto, como nota Bartulo, y defienden los Autores. (147.) Los quales lo exemplifican en la especie de espirar la patria potestad por el monachato del padre, asentando llanamente que por el tiempo de su vida passa, y gozará el usufructo radicado en los bienes del hijo, el Convento, ò Religion, siendo de las capaces de tener bienes en comun; por que no es necesaria la patria potestad

S para

(143.)

Et am ex contrahibus, ff. de iudic. l. quocies, ff. de noxal. l. 2. §. 1. de pollic. cit. Ant. Fabr. in C. lib. 4. tit. 20. d. fan. 3. num. 10. & q. cumulat. Bart. d. §. ff. de vestigialibus. D. Fermoia. d. alleg. 3. num. 8. Ant. Gom. var. lib. 2. cap. 5. num. 2. Felician. de censib. lib. 2. cap. 2. num. 2. Hermosil. gloss. 1. num. 2. l. 4. tit. 1. part. 5. & l. 3. tit. 4. d. p. Petr. Greg. lib. 1. i. Syntagn. ap. §. a nu. 24. vsque 33.

(144.)

Bart. d. §. ff. de vestigialibus, num. 13. Tertio obstat, nam minor prohibetur alienare, & tamen propter eius delictum bona publicantur, ut C. de auctor. p. res. l. clarum & quod no. C. unde vi. l. si quis in tantum. ubi tergit Jacob. de Aren. & Cyn. & male dixerunt. Respondeo ibi erat prohibita alienatio fauore minoris, unde propter delictum perdit suum privilegium, hic verò est prohibita alienatio fauore alterius. Scilicet patris. Fachin. d. lib. 9. cetero cap. 47. Quia non idem confiscari bona filij negamus, quæ alienari non possunt, sed quia pertinent ad patrem, filio capite iniuncto.

(145.)

Dicit. l. tam in contrahibus, ubi Ant. Fabr. Accurs. l. si quis in tantum, vers. Earundem. C. vi. c. vi. Pater de peculio post condemnationem non prius. Bart. d. §. ff. de vestigialibus nota. 1. §. Item obstat quia filio condemnato datur in patre actio de peculio, & in eum fit executio. l. 3. §. si referis de pecul. l. filij fam. & ibi not. sup. solut. matrim. Respondeo, illud verum quando filius condennatur in certa quantitate, & sic est debitor; hic verò bona publicantur, in qua publicatione non venit peculium, & sic ad id non est debitor. Fachin. d. cap. 47. in fin.

(146.)

Arg. elegantiter in l. fin. ibi: Et libertatem, non dampnationis, sed liberalitatis patris esse habendam. C. de sentent. pass. d. cap. 2. §. filij de hered. in 6.

(147.)

Bart. in Auth. ingreffi, nu. 49. Cod. de sacrefic. Eccl. Guid. Pap. dec. 495 Pinel. C. de bon. mater. 1. par. num. 47 Cavalcan. de v. usufr. mulier. reliq. num. 241. Spin. in specul. test. gloss. 12. n. 2. Ant. Gom. l. 48. Taur. num. 8. Paf. tal. de virib. patr. potest. d. cap. 3. num. 67. plurib. Castil. de v. usufr. hb. 2. cap. 63. num. 28. & ex l. 4. C. de bon. qua. lib. l. fin. C. ad Tertull. l. fin. in fin. C. commun. de successione. d. lib. 1. cap. 3. a num. 44. in terminis heretici Seraph. Mafsin. de confiscat. qua. ff. 4. num. 24.

L. 13

(148.)

L. 1. ibi: *In diem vira*. C. de bon. mat. tern. l. fin. vers. fin. verò. C. ad Tertull. Pinel. in d. l. 1. num. 39. & 42. Paschal. d. cap. 3. num. 36. Gratian. cap. 464. Mafsin. de cõfiscat. quæst. 35. num. 55. ex Salicet. in Auth. Ingressi. C. de Episcop. & Cler. Roderic. Sarez in disp. maiorat. post l. post rem iudicatam num. 37.

(149.)

L. 1. 2. & 3. & l. cum oportet, & l. fin. C. de bon. quæ liber. l. 1. & 2. C. de bon. matern. l. fin. si verò defuncta persona. C. ad Tertull. Petr. Greg. d. cap. 8. lib. 11. Syntag. Vacon. à Vacun. lib. 4. declarat. 57. Paschal. de virib. patr. potest. d. cap. 3. Ant. Gom. in l. 48. Taur. n.

(150.)

L. 6. tit. 17. part. 4. l. 13. tit. 1. part. 6. latè Greg. Lop. in d. l. 5. verb. *si ius su*

(151.)

Avendañ. in l. 6. Taur. glos. 4. n. 5.

(152.)

L. si ab eo C. de legum. hered. l. fin. C. de emancipat. liber. l. fin. inst. de legit. agnat. luccef. Ant. Gom. in l. 6. Taur. num. 4. Azeved. in d. l. 1. tit. 8. lib. 5. num. 46.

(153.)

Lib. 6. comm. cap. 6. num. 1. in q.

(154.)

L. 6. Taur. l. 1. tit. 8. lib. 5. Recop. quod intelligas iuxta limitationem assignatam num. 162. & Azeved. in d. l. 1. num. 56.

para la duracion del usufructo: como versa vice se comprueba en la especie de ser el hijo el que entrò en Religion, pues se continua en el padre el usufructo que antes de la profesion estaua caudado (148.) en sus bienes peculiares.

Hallamos igual, y aun ventajosa prueba en nuestro derecho del Reyno; pues como aquel primer dominio que compete al padre en los peculios del hijo sea firme, y no sujeto a perderse, sino en los casos que el derecho dispuso: aunque el nuevo del Código, y Autenticas (149.) introduxeron con la distincion de los bienes adventicios, y quasi castrenses, capacidad de retener el hijo dominio en los bienes que adquiria, y le siguiò el derecho de las Partidas (150) con las calidades, y reservaciones que avian dispuesto los Emperadores; nunca abdicaron del padre en caso de premorrir el hijo, el derecho que le confirió, y continuava la patria potestad; antes sobre los peculios formaron diversos establecimientos algunos injustos, segun notaron (151.) Autores graues. Conque antiquadas las ficciones que con la emancipacion (152.) avia introducido la sutileza del derecho Civil (violando la pureza del natural, como observa Francisco (153.) Conano) y quitadas las diferencias del suceder en dichos bienes, dieron nuestras leyes (154.) modernas al hijo absoluto aditicio en la tercera parte, y dexaron por proprias al padre

L. fin.

las

las otras dos porciones, borrando en unas, y otras la distincion de bienes adventicios castrenses, ò quasi castrenses; el derecho que los Emperadores avian dado contra toda razon a los hermanos, para concurrir (155.) con los padres en la sucession abintestato de los hijos, y quitando tambien al hijo la testamenti faccion que el derecho le avia concedido en los bienes castrenses, reduciendo a bienes de los padres la sucession de las dos porciones; en tal manera, que aunque saliesse el hijo de la potestad civil, por matrimonio, ò por otro privilegio, y causa, adhuc no tuviessse disposicion en ellas; (156.) pero dexádole tã absolutamente la tercera, que siendo asì, que cometiendo el hijo crimen de heregia, no se confiscauan sus peculios por pertenecer al padre, segun dexamos fundado, ha lugar la confiscacion despues de la ley de Toro, en la tercera parte de su caudal, como lo aplaude el (157.) señor Fermosino.

De todo lo qual resulta probada nuestra consequencia, y que perteneciendo al dicho N. con dominio, ò causa cierta, que le produce ex postfacto, las dos tercias partes que señaló la ley, desde el dia de la adquisicion de su hijo, se incluirán en la confiscacion que el dicho N. contraxo por el crimen de la heregia, pues sobreviuio a su hijo, y le pertenecen sus bienes con derecho de presente, (158.) no de futuro, que es el caso en que

los

(155.)

L. fin. C. comin. de success. Auth. de hered. ab intest. ven. si igitur Auth. defuncto. Cad Tertull. 2. inst. quibus non est perm. factest. 4. tit. 13. par. 6. Avend. l. 6. Taur. glos. 2. num. 2. & 3. & glos. 4. & 6. Cervantes. d. l. 6. num. 30. Azeved. in d. l. 1. a num. 34. Martieng. glos. 3.

[156.]

Greg. Lop. in l. 6. verb. *Padre*, tit. 17. part. 4. ex Ant. Gam. in l. 6. Taur. Molina de primog. lib. 2. cap. 9. num. 21. Ceval. quest. 794. a num. 4. Herimol. glos. 8. l. 1. tit. 4. part. 5.

(157.)

Referens Cald. Peregr. in l. si curato rem habens verb. *Lesi* nu. 152. Vald. & Canter. in quest. 1. num. 39. de tangent. punit. delict. Sanch. in præcept. Decalog. cap. 15. num. 7. & 10. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 12. sed est intel ligenda sine prejudicio usufructus paterni, vt infra a num. 168.

(158.)

Bart. in l. quoties num. 1. ff. de nona tion. vbi Paul. de Cast. num. 3. *Quantu ad illa iura que erant in esse producta rem pore confiscationis*. Caroc. de excusation. part. 1. quest. 16. Fern. Arias de Meza lib. 3. var. cap. 42. nu. 4. Riccial. de iur. pert. ext. grem. lib. 5. cap. 32.

Arg.

(159.)

Arg. l. quoties, ibi: *Nec existente conditione illam contingere nouationem. quoniam nunc cum existit conditio non est persona que obligetur.* ff. de nouation. plura ad coactionem apud D. Firmosin alleg. 3. l. num. 16.

(160.)

Demosthen. apud Liban. de declam. 16. *Decreto martius sum: amici civilem animam.* Idem Cicero olim exul, iam restitutus, natalem redditus sui congratulatur Attico lib. 3. epist. 20. plura apud D. Nicol. Anton. de exilio lib. 2. cap. 6. l. verum, ff. fin. ff. pro socio. l. 1. ff. fin. ff. de bon. poss. contr. tab. l. 4. ff. si de potat. ff. de bon. liber. Cuiac. lib. 3. obseru. cap. 10. D. D. Ioan. Chumazero select. disp. 10. num. 3.

(161.)

Bart. in d. l. proponeretur, ff. de Castr. pecun. *Hic non fingitur patri questruum, sed fingitur in eius bonis semper fuisse, sed si bona defuerit. Quia portio accrescit portioni non persone, ut in iure accrescit in d. l. sit fructus, ff. de usufr. Ant. Fab. in C. quando non potest. part. de fin. l. num. 5. l. sit totam, ff. de acquir. hered. l. Papinianus, ff. ad Trebell. Duaren. de iur. accresc. lib. 2. cap. 6. Ceual. comm. quaest. 69.*

(162.)

Ex Vulpell. conf. 112. num. 9. & 10. Baiard. ad Clar. quaest. 78. num. 107. Guazin. de confiscat. concl. 13. limit. 13. num. 41. Seraph. Masin. eod. tract. d. quaest. 35. num. 23. remittit ad Bellon. de iur. accresc. d. cap. 7. quaest. 66. per tot. ubi inter terminis omnem lapide mouit.

(163.)

Mar. Catell. de donat. contempl. marit. tract. 2. dist. 4. l. 1. special. 37. per tot. qui num. 7. ait: *Secundo quis in contrahibus cessat non se raduci, cum sint particulares acquisitiones ac radicata in consensu promittentis ac stipulantis, qui ex suo consensu ac negotio contractus, non solum acquirit sibi, sed omnibus alijs.* Olea de cession. iur. tit. 3. quaest. 10. num. 8. in fin.

(821)

arg. ob. ff. de iur. iudic. l. si in iudic. ff. de iur. iudic. l. si in iudic. ff. de iur. iudic. l. si in iudic. ff. de iur. iudic. l. si in iudic. ff. de iur. iudic. l. si in iudic.

los DD, no admiten la confiscacion.

Y si se dixere que quando supongamos radicado en el Fisco, desde el instante que delinquir el padre el usufructo que gozaua en los bienes del, y aquella suspensa propiedad que despues se perficiona, no quedò en nuestro caso persona (159.) en quien pueda obrarse la ficcion. Respondemos, que aunque N. padre, estuuiese muerto civilmente (160.) por el delito, al tiempo que murio naturalmente su hijo; para causar la reunion, y para que reuiuiese el dominio paterno, no fue necesario mas que el usufructo que estaua ya transferido en el Fisco; porque segun doctrina de Bartulo, y muy individual de nuestros terminos, (161.) como se considera, y se finge, que los bienes del hijo fueron siempre porcion de los del padre; basta para la acrecencia que aya bienes suyos, aunque falte la persona: como sucede en el derecho de acrecer, del qual tambien es capaz el Fisco, (162.) y aun del fideicomiso, y substitution que compete por contrato, (163.) por ser titulo, y adquisicion particular. Ni tampoco nos embaraza si opusieren, que las doctrinas alegadas acerca del usufructo, y acrecencia de propiedad, no corren en esta especie, porque siendo N. instituido heredero de su hijo, en las dos tercias partes de los bienes cessa la confusion de peculios, y dominio del padre, y debe ser tenido por herede-

Anr.



redero, (164.) de cuyo titulo, y efecto es incapaz, por hallarse criminoso en la heregia al tiempo que se le desiere.

Pues dado caso que cessasse la ocupacion iure peculij, y se vistiesen los peculios de la naturaleza de herencia, como titulo mas honorifico, y sin que moriuò la institucion legitima, para que cessasse la injuria de la exheredacion, ò el olvido (165.) en tan estrecho parentesco; la ley de la sucesion no hizo mas que determinar, segun dexamos ponderado, las dos tercias partes de la legitima, y confirmar la prelación de los hijos, del hijo en concurso de la sucesion con el abuelo, y comunicarsela tambien a la muger deste, siendo viua; (\*) pero no en quanto a la participacion de el usufructo que le compete por la patria potestad, (166.) ni violarla en los demas efectos adquiridos.

Y asì se reduciràn a bienes peculiares las dos porciones, y obrarà la fuerça del dominio antiguo; porque no debè producir disminucion lo que se introduxo por aumento, como lo arguyò Coto (167.) en terminos de la dote profecticia, que pleno iure se le adquiria a la hija.

Y aun no queda esta conclusion en la fuerça de argumento; pues llanamente afirma con autoridad comun, (168.) nuestro Don Juan de Roxas contra Antonio Gomez, que aunque la ley

T

quinta

(164.)

Ant. Gom. ind. l. 6. Taur. num. 2.  
Matenc. d. cap. 1. glo. 3. tit. 4. lib. Reç.  
cop.

[165.]

Auth. d. cave num. ibi: sola enim nos-  
tre presentatis intentio est à parentibus &  
liberis iniuriam preteritionis & exheredationis auferre. C. de inof. testam. l. fin. §. sed et si portio, si de legat. prast. l. si patronus, ff. de confirm. tut. Cicer. pro Quinto. Hæredem reliquisi bene Quintus, ut ad quem summus maior morti veniebat. ad eundem summus boner queque perveniret. Offwald. lib. 6. cen m. cap. 19. lic. A. Michael Graf. recept. sent. testamentum quast. 3. §. num. 3. Melin. de legitim. lib. 5. tit. 2. quast. 1. num. 9. Spin. in specul. testam. glof. 17. nn. 6.

(\*)

Nam hoc solum innovatum est, ut sic liberorum, prima causa successioneis d. Ant. Gom. num. 3.

(166.)

Ant. Gom. ind. l. 6. num. 12. ex l. fin. C. ad Tertul.

[167.]

In reget. l. frater à fratre, ff. de cond. indeb. apud Paschal. de patr. potest. d. parte. cap. 3. num. 40.

(168.)

In epitom. success. cap. 29. à tit. 2. §. vsque 28. Tell. d. l. 6. num. 3. Gom. in l. 48. Taur. num. 7. Rodete. Suarez in l. post rem iudicatam, in d. disp. maior. cat. no. 37. Covar. cap. quia nos num. 1. de testam. Peralt. de hæred. inst. in rubr. num. 181. Molin. de primor. lib. 2. cap. 5. à num. 22. Mier. de maiorat. part. 1. quast. 1. num. 46. Alvarad. de conic. & ment. defunct. lib. 2. cap. 1. num. 8.

Vltra

[169.]

Vltra ad ductos n. antecedenti arg. l. 1. §. in autem proptertariis. C. com. mun. de manum. Matenc. in l. 4. tit. 4. glof. 3. num. 3. & 4. & in l. 1. tit. 8. gl. 3. num. 18. lib. 5. Recop. Gutierrez. pr. lib. 2. quaest. 40. Avendañ. in l. 5. Taur. glof. fin. Spino de testam. part. 4. rubr. num. 15. Mendez de Castr. in l. cum oportet. C. de bon. qua. liber. part. 1. num. 53. & part. 2. num. 130. Castil. de usufruct. cap. 68. nu. 29. vbi post enumeratos aliquos sententia contrarie assertores. *Ex quibus rationibus dubia remansit adhuc praesentia quaestio, quamvis in iudicando, est consulendo durum esset à prima opinione recedere.*

[170.]

L. si mandavero. §. is cuius ibi: *Quia publicatis bonis, qui quid pestica adquirunt non sequitur sicut mandata. l. 1. §. 1. ibi: Bona quaeque que tunc habuit cum condemnari tur, publicabuntur, ff. de testam. cap. felicis. ibi: De postmodum acquisitis repetitio non denegatur. de pen. in 6. Angel. in l. quor. §. ff. denouat. Mieres de maiorat. d. 1. part. quaest. 1. à num. 591. Merlin. controu. cent. 2. cap. 20. & 21. Arias de Messa. lib. 3. var. cap. 11. num. 13. Olea de cession. iur. tit. 3. quaest. 10. num. 23. D. Fermosin. alleg. 30. per tot.*

[171.]

Cárleval. de iud. tit. 3. disp. 20. n. 5. Farinac. quaest. 24. à num. 35. Guarb. ad c. suet. Mellanen. cap. 4. glof. 5. à nu. 18. Merlin. de legitima. lib. 3. tit. 4. q. 53. Seraphin. Malsin. de confiscat. quaest. 28. nu. 13. Apud quos amplius conclusio in omnibus delictis etiam atrocissimis, licet autem polle induci iure statuto, ut pater pro filio delinquente teneatur solvere legitimam. Hodiern. ad Surd. decif. 367. Merlin. d. quaest. num. 7. & Malsin. d. q. nu. 16.

[172.]

L. in suis, ff. de liber. & posthum. Speculat. tit. de execut. sent. §. sequitur. vers. quid si filius fam. & vers. quidam tamen dicunt. Gigas de crim. l. 2. Maties. quaest. 18. Bald. in l. si qua pena ff. qui sunt sui, vel alien. Covart. lib. 2. var. cap. 8. num. 7. vers. sic delinquente filio. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 37. Hermosin. glof. 2. l. 8. num. 20. & gl. 1. tit. 5. l. 13. num. 8. part. 5.

quinta de Toro concedió con la testamenti faccion, libre disposicion al hijo de familias en la tercera parte de sus bienes; no se estiendo la facultad a perjudicar al padre en el usufructo que gozava en dicha porcion; y que así solo se le adquiere en la propiedad al heredero del hijo, hasta que muere el padre: question que aviendola tratado D. Juan del Castillo, (169) la cõcluye diziendo, que fuera cosa dura el apartarse in iudicando, & consulendo de la parte afirmativa.

Y no obstará vltimamente, si se opusiere la comun, y asentada conclusion, de que la confiscacion de bienes contraida por crimen de lesa Magestad humana, ò divina, no comprehende los adquiridos despues del delito, (170.) en tanto grado, que la legitima del hijo Herege, ò traydor, no se incluye en la confiscacion, muriendo el padre despues de ser el hijo delinquente: (171.) y que a este exemplo, y por identidad de razon, no deberán comprehenderse en la confiscacion del dicho N. las dos tercias partes que la ley le señaló por legitima en los bienes de su hijo.

Porque representamos, que el derecho que el hijo tiene a los bienes del padre, no se reputa formado, sino condicionado, (172.) y futuro; y por esto no capaz de transmitirse al Fisco; pero el derecho que el padre tiene en los bienes del hijo, es cierto, y presente; por-  
que

que luego que el hijo los adquiere, estabrece en ellos el padre el usufructo, y la propiedad suspensa; (173.) y en llegando el caso de morir el hijo, retiene los bienes por propios, no los adquiere, ni como sucesor, ni como heredero, ni se pueden antes juzgar por futuros; ni despues por nueva adquisicion, el dominio que en ellos se entera, y perficiona con la muerte del hijo.

Confirmate esta respuesta, reparando que la eficacia que incapacita al herege, para la adquisicion, y le constituye muerto; para transferir en el Fisco sus derechos, se funda, no en realidad natural, sino en ficcion; la qual puede obrar en los bienes futuros, y en los que el reo no tiene derecho causado, como en materia capaz de la ficcion, extincion del sujeto, y repugnancia al origen de la adquisicion; pero si en el reo se halla antes del delito algun derecho natio, ò formado, aunque imperfecto, se transfiere absolutamente en el Fisco, (174.) por la regla de que a el passa quanto al heredero extraño; (175.) y despues se perficiona sin obstancia del medio tiempo, por el principio de que desvanecida, ò resuelta la qualidad suspensiva, queda perfecto el acto. (176.)

Tenemos de ello, y en terminos de sentencia capital, decision expressa en (177.) la especie de aver pactado el padre la restitucion de la dote, en caso que muriese constante el matrimonio,

(173.)  
Di&l. placer. ibi: *Confestim acquiret cnius est in potestate neque momento alit quo subsistere in persona eius, ff. de adq. her. red. d. l. cum oportet. §. non autem, ibi: Plenissimam potestatem. C. de bon. que liber. Amay. d. adit. pag. 15. In quo est pater habet proprietatem licet suspensam, nisi filius dispojerit. Vide sup. nu. 104.*

(174.)  
*MIRANDA, BONTANI, LAL*

(174.)  
Bart. adductus nu. 3. ff. Paul. de Cast. d. l. quoties nu. 3. ff. de nouation. *Quantum ad illa iura, que evant in esse producta tempore confiscationis, Menoch. conf. 101. num. 30. veif. non obstant. D. Fermosin. alleg. 27. num. 13. Verum inibi potius est, ut illa parti assignata mulier debet applicari fisco, omni eventu, ex quo post sui donationem, factam in heresim incidi, cum facta fuerit domina.*

(175.)

Ultra adductos. n. 34. Sixt. de Regalib. lib. 2. cap. 12. num. 37. Menoch. de arbit. cal. 137. num. 4. Peregrin. de arbit. tit. 1. lib. 5. num. 57. Cutell. de donat. contemp. matrim. discurs. 2. part. 2. num. 14.

(176.)

L. lex vectigali, ff. de pignor. l. si ex duobus, §. 1. ff. de in diem add. et. vbi Bart. Alberic. & Sanchez. cap. nuper de donat. inter. Ant. Gom. var. com. 2. cap. 3. num. 8. Petr. Barbof. in l. quia tale num. 86. ff. telut. marit. Salgad. de Reg. protect. part. 4. cap. 14. num. 19. Larrea decif. 76. num. 5.

(177.)

L. interlocerum, §. fin. ibi: *Quod si mulier in matrimonio docerit, ex stipulata, fisco dote ad ea que eretur, de pact. dotal. d. d. n. alia §. fin. ff. de bon. damnat. Petr. Barbof. l. si constante in prin. §. 1. num. 21. Mieres d. part. 3. quaest. 1. num. 35. Batard ad Clar. quaest. 78. nu. 108. Quam de consolat. conclul. 13. Simit 18. num. 41. Carroc. de excoifion. par. 1. quaest. 16. Ricciu. de iur. person. lib. 5. cap. 12. num. 36. Mess. d. lib. 3. var. cap. 42. num. 4. Olea de cession. iur. tit. 3. quaest. 10. num. 1.*

la

(178.)

In l. si marito, ff. solut. matrim.

(179.)

Art. 2.º de la Ley de Enjuiciamiento Civil, de 1.º de Mayo de 1855. En el artículo 2.º se dispone que el Fisco es el que debe satisfacer las costas de los juicios que se celebren en virtud de la Ley de Enjuiciamiento Civil, de 1.º de Mayo de 1855, en los casos en que el Fisco sea el demandado, o el demandante, o el tercero interesado, o el que se le atribuya la calidad de tal, en virtud de la Ley de Enjuiciamiento Civil, de 1.º de Mayo de 1855.

[179.]

Conf. crim. 7.

(180.)

Art. 1.º de la Ley de Enjuiciamiento Civil, de 1.º de Mayo de 1855. En el artículo 1.º se dispone que el Fisco es el que debe satisfacer las costas de los juicios que se celebren en virtud de la Ley de Enjuiciamiento Civil, de 1.º de Mayo de 1855, en los casos en que el Fisco sea el demandado, o el demandante, o el tercero interesado, o el que se le atribuya la calidad de tal, en virtud de la Ley de Enjuiciamiento Civil, de 1.º de Mayo de 1855.

(180.)

De ex conditionali, Inst. de V. O. l. si quis 57 ff. de leg. l. necessario, verbi Quod pendente, ff. de peten. & comm. l. i. v. ind. l. quoties. C. de donat. que sub mod. Ant. Gom. var. 2. cap. 11. nu. 36. Quod intelligit in conditione casuali, vel mixta, non in potestativa, l. si decem cum petiero, ff. de V. O. Castill. tom. 3. contra. v. cap. 14. Olea de celsion. iur. tit. 3. quaest. 10. num. 8.

(181.)

L. neque adfecit, ff. pro socio, quam illustrat Pine. l. 1. part. 3. num. 60. C. de bon. mate. n. Pichar 1. and. ff. ex con. ditionali num. 10. & ad tit. ff. de vulg. & pupill. substit. cap. 1. num. 19. Ant. Fabr. lib. 19. com. ff. cap. 6. & 7. D. Joseph Vela to m. 1. dissert. 11. ann. 3. Sol. orcan. de iur. Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 11. num. 46.

(182.)

L. quisquis, ff. vxores, C. ad 1. Jul. Mari. ff.

la hija a quien la dio ; pues responde el I. C. que si se purificasse la condicion, siendo ya el padre reo, toca al Fisco el derecho de la recuperacion, por estar producido, y causado al tiempo del pacto, y considerarse esto bastante para transferirte : como ponderando la decision de dicho texto, resolvió (178.) Alexandro, a quien siguieron los antiguos, diciendo, que todas las veces que en el reo se halla algun origen, ó principio de accion, passa al Fisco sin embargo de la incapacidad, y aunque se perficione en tiempo inhabil : sentir que aconsejó Tomas Gramatico (179.) en el caso de confiscacion de bienes del Mariscal de Napoles, declarado por rebelde.

Y porque pueden replicarnos, que la decision deste texto procede en derechos condicionados que nacen de contrato; los cuales sin disputa pasan al Fisco por la intervencion de los dos contrayentes, en quienes se funda derecho seguro, aunque pendiente su perfeccion del complemento de la condicion; (180.) no empero en las disposiciones testamentarias, por pender solo de la voluntad del testador que no basta a conferir derecho, sino subsiste al tiempo de la delacion la persona que le merecio el amor: (181.) recurriremos a decision irrefragable, qual juzgamos es la constitucion de los Emperadores Arcadio, y Honorio; (182.) a donde causa este efecto el ministerio de la ley, al igual que defendemos la obra

al

L. res

en

en los peculios. Señalando , pues , los bienes que son capaces de confiscacion en el crimen de lesa Magestad , aviendo dispuesto en diversos casos , llegaron al de la donacion propter nuptias , hecha por el marido antes del delito ; y porque en los demas crimines estaua determinado que permaneciesen en la muger absolutamente los bienes donados , y se confirmasse la donacion con la muerte civil ; (183.) declararon , que si la muger passasse a segundas bodas , y por su reiteracion malograssse la propiedad de la donacion propter nuptias , (184.) todo perteneciesse al Fisco , y no a los hijos , (185.) en fuerça del dominio antecedente , que se consideraua reservado en el marido , si la muger passasse a segundo matrimonio. Del qual derecho , ya causado , no le pudo priuar la incapacidad , con que la traycion le afectò , ni su delito constituirle tan muerto , que no reuiviesse la capacidad de transferir en el Fisco aquellos bienes , como propios del reo ; y en essa conformida lo resolviò Andres Fachineo (186.) a fauor del Fisco , contra la muger , hijos , y herederos del marido.

Y en essa conformidad tambien espera el Fisco Real de la Inquisicion , ha de executar en quanto a las dos tercias partes de la herencia del dicho N. Sin que para el efecto de la reunion , y acrecencia fuesse neces-

Y sario

(183.)

L. res vxoris. C. de donat. in re. ff. qui posthac. C. de bon. prof. ript. l. sed si mors, ff. eod. Ant. Gon. in l. 10. Tau nam. 9. 1. P. Molm. dist. 659. Farinac. quest. 25. à num. 130. Castro Palao d. tract. 4. disp. 3. punct. 3. num. 2. Masin de confiscat. quest. 38. num. 59. Hermosil. d. gl. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. n. 9. Quod privilegium est peculiari vxoris, & ideo non habet locum in marito. d. l. res vxoris, ibi *Quia pudicitia pro mo est ff.*

(184.)

L. femina. l. generaliter. C. de secud. nup. An. Fab. in C. tit. eod. dist. 2. quod accipias ex causa luarativa. d. l. femina, ibi: *Cuiuslibet manifeste liberalitatis.* Alvar. Valasc. consult. 16. nu. 8. Mart. de succel. legal. part. 1. queff. 5. art. 2. à num. 1. Mart. Cutell. de donat. con templ. matrim. discurs. 3. part. c. 3. n. 3

(185.)

Dist. 4. vxores, ibi: *Tempore quo usus fructus absumitur, omnia ea fisco nostro restituras esse cognoscant, que iuxta legem filijs debebantur.* Ant. Fas. in C. tit. eod. ff. si fã. 5.

(186.)

Lib. 9. controverf. cap. 35. *Et licet bona vxoris donata fuerint vel restituta tamen non fuerunt eis pleno iure. & si nos tri loquantur irrevocabiliter equivo sed revocabiliter, scilicet si ad secundas nuptias convoluerint, tunc enim ea tenentur filijs primi matrimonij reservare, iuxta l. Feming. C. de secud. nupt. Hoc igitur ius filiorum occupat fisco, sicut & cetera bona, ac iura patri perducit.*

(187.)

L. Artiani. C. de haeret. l. i. ibi: *Quaeritur etiam nullo verbo praecedente possit ab ipso lege induci.* C. communis de leg. Bald. in l. i. cimus in prin. C. de offic. testam. l. quoniam in prioribus. & ibi Roder. Suarez ampl. 10. num. 1. 2. & 4. & in 3. limit. ad l. Reg. Ant. Gom. tom. 1. cap. 21. num. 25.

(188.)

Fachin. lib. 12. controv. cap. 10. Merl. in de legit. lib. 3. tit. 2. quaest. 17. à nu. 8. Fatim. conf. 159. num. 39. Ciriaco. c. d. ottoverf. 148. per tot. Seraphin. Maslin de confiscat. quaest. 33. num. 22. alleg. decif. Rot. Rom. recent. decif. 342. nu. 3. *ubi assignatur ratio inveniendi illi: quod cum onus delegitima rejiciatur in ministerio legis, non est opus, quod filius contradicat, dum lex pro ipso providit.*

(189.)

Noal. de transmiss. cal. 10. nu. 1. Tam si agatur de hereditibus suis, quam extra ne ipsam quoad hoc nullam agnoscentem differentiam Boer. decif. 250. Gail. lib. 2. obferv. 110. num. 16. & 131. nu. 12. Mantie. de coniect. lib. 7. tit. 8. nu. 10. Crafin. de legitima quaest. 17. Mar. Cui tell. de donat. concempl. matrim. dif. cuti. 2. particul. 2. num. 31.

(190.)

Crafin. de transmissione quaest. 29. num. 9. Peregr. de fideicom. art. 3. nu. 131. Bald. in l. vnic. na. 9. C. de his qui ant. apert. tab. Menoch. conf. 77. lib. 1. Gratian. J. l. cept. for. tom. 2. cap. 27. 1. à nu. 1. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 2. q. 29. à nu. 10. Estanel. de pact. nupt. claus. 4. glo. 9. part. 4. num. 122. Carleval. de iudic. tit. 3. disp. 25. num. 19. plura inveniunt melioris notae apud Latrean. decif. 53. à nu. 4.

{ 191. }

In 6. mortuo. inst. de acquil. per arrogat. num. 9. *Et nequis arbitretur supradictam quaestionem tanquam de nomine (quod aiant) esse, licet nullus hic neque alibi in hac materia consideraverit, ego animadverto, multum interesse inter successionem iure hereditario, & occupationem bonorum iure peculij. In illa enim requiritur declaratio*

ario acto alguno; ni noticia suya, por obrarlo el ministerio de la ley; la qual siempre habla, (187.) y en nombre, y vez del interesado da la providencia necesaria, para que se logren los efectos de su disposicion; como en terminos bien proporcionados se resuelve en el derecho de repeler el hijo el gravamen de la legitima, pues passa al Fisco, aunque el hijo no lo aya contradicho (188.) en vida; en fuerza de obrarse por ministerio de ley, y provenir por titulo particular, que son tambien los fundamentos que señalan los DD. para que la legitima; y el suplemento de ella, se transmitan absque agnitione, a qualesquier (189.) herederos; y con tanta irrevocabilidad que no debe admitirse su renunciacion en dictamen de muchos. (190.)

Y para que cesen las paridades donde ay doctrina individual, citamos la que enseña Antonio Pichardo, (191.) en los mismos terminos de ocupar el padre iure peculij los bienes del hijo de familias; protestando el mismo Autor que es singular en aver tocado, y resuelto este punto, no obstante que la utilidad de la question pudiera aver ocasionado a no olvidarla los Escriptores; y señalando por vno de los efectos de la dicha ocupacion iure peculij, el causar la reunion, ò consolidacion de dichos bienes peculiares, sin que el padre aya declarado su voluntad de hecho,

cho, ò de palabra, que es el caso mismo que se ha procurado defender en este alegato, y manifestar que sin controversia alguna debe executarse en las dos tercias partes de dicha herencia la confiscacion declarada a favor del Fisco, en todos los bienes, derechos, y acciones del dicho N. judayzante. Seuilla a 29. de Junio de 1665.

Doct. D. Iuan Gonçalez  
de Salcedo.

*si voluntatis aduenti verbo, vel facto d  
gerit. 8c. de acquir. hered. et ante adit  
nem decedens non transmittit. l. vnic. §. in  
novissimo, vers. hereditatem. C. de caduc.  
tollend. in hac, consolidatio fit cum bonis pa  
tris, et ideo etiam si decedat antequam bo  
na vindicet, transmittit. l. 1. §. si is qui de  
collat. honor.*

cho ó de palabra, que es el caso tan-  
to que se ha procurado defender en  
este alegato, y manifestar que sin con-  
travenir alguna debe executarse en las  
dos tercias partes de dicha herencia la co-  
nsecucion declarada a favor del Fisco, en  
todos los bienes, derechos, y acciones  
del dicho N. judayzate. Sevilla a 22  
de Junio de 1687.

Doct. D. Juan Gonzalez  
de Salcedo