



P O R
 DON MATHIAS DE QUIROGA
 vezino de la Villa de Pieiros.

C O N
 LA SANCTA, APOSTOLICA, Y
 Metropolitana Iglesia del Señor
 Santiago.

S O B R E
 LA VINDICACION DE CIERTOS BIENES
emphyteuticos.

Sentencia de Vista.

La sentencia de vista absuelve à Don Mathias, y demás convenidos de la demanda de vindicacion de bienes puesta por la Sancta Iglesia.

A

PRO-

PROLOGO.

1



O negamos, antes bien confesamos, que extinguido, y fenecido el Foro, ò por el transcurso de tiempo, ò termino de las generaciones, ò por la caducidad, ò por la renunciacion, ò commisso de los emphyteutas, llega el caso de la consolidacion, è incorporacion del vtil dominio con el directo; y la reversion, y devolucion de las cosas emphyteuticas al Dueño del directo dominio. *Novell. 7. capit. Emphyteusim 3. Cyriac. tom. 1. controvers. 82. num. 1. Et controvers. 113. numer. 1. & seqq. D. Vela tom. 1. dissertat. 15. num. 87. & seqq. Pat. Piñheir. de Cens. & emphyteus. 2. part. disput. 8. num. 1. & seqq.*

2 Segun que tampoco disputamos, antes bien tambien reconocemos, que en estos terminos compete al Dueño del directo dominio la accion vindicatoria para recobrar las cosas emphyteuticas. *Leg. Et si 7. ff. Vusufructar. quemadmod. caveat. Surd. decis. 32. num. 8. Valasc. de Iur. emphyteutic. quest. 9. numer. 6. Cancer. 1. part. Variar. cap. 11. numer. 22. Et 3. part. cap. 1. numer. 180. D. Olea de Cession. iur. tit. 4. quest. 7. num. 33.*

3 Solo dezimos, que el Dueño del directo dominio para obtener en la vindicacion, que intenta, de las cosas emphyteuticas, debe probar clara, y concluyentemente aver llegado el caso de la devolucion. *Marescot. lib. 1. Variar. resolution. cap. 85. num. 1. & seqq. sed 9. Riccio 4. part. Decis. collectan. 1295. Luca de Feud. tom. 1. discurs. 35. num. 9. & 10. Et de Emphyteus. tom. 4. discurs. 37. numer. 1. & 3. vers. Ad alium. Et num. 10. vers. Longe, & seqq. Et post tractat. decis. 6. num. 3. ibi:*

4 *Nam in hisce materijs documentis non adductis super terminatione investiturae, & extinctionis lineae, ac non docto de bonorum identitate, nequit mandatum de associando relaxari, etiam si extaret pactum de capienda possessione propria*

anc-

auctoritate; quia adhuc verificari debet, quod casus devolutionis evenerit. Vbi aliàs Rotæ decisiones affert.

5 Et decis. 9. num. 4. ibi: *Aut devolutio est omnino clara, & indubitata eo, quia constat de dominio, & certo fine concessionis, quodque nulla competit exceptio, quæ impediatur devolutionem, & consolidationem dominij utilis cum directo, ac unionem possessionis naturalis cum civili.*

6 Y debe probar tan manifesta, y evidentemente aver llegado el caso de la devolucion, que ni que de la mas leve duda, ni aun sola la posibilidad contraria. Optimè, & elegantè Rota post D. Salgad. 3. part. *Labyrinth. decis. 29. numer. 10. & 11.* Vbi de Ecclesia vindicante ait: *Verum ad effectum, ut devolutio sit inducta, debet illa esse adeo clara, & patens, ut nullo modo possit converti.* Franchin. *Controvers. iur. lib. 1. cap. 95. in fin.* Gratian. *disceptat. Forens. cap. 736. num. 8.* Modern. *Perus. de Manuten. observat. 16. num. 47.* Rota *decis. 359. num. 4. part. 5. 207. & 209. part. 7. Recent. Et decis. 105. num. 15.* coram Papa Gregorio XV. *Hoc tamen dici nequit, quando etiam probabiliter potest de ea dubitari, ut in presenti casu. Imo pro privando emphyteuta, seu eius successore debet concludenter constare, illos destitutos esse omni auxilio, ac emphyteusim fuisse finitam.*

7 Rota coram Meltio 1. Julij 1655. *qua reperitur part. 12. Recent. decis. 76. num. 16.* Vbi doctissimè, & elegantissimè. Et Coram Bevilaqua 28. Junij 1658. *qua reperitur in eadem part. 12. decis. 336. num. 13.* Vbi plures Auctores, & Rotæ decisiones affert.

8 Luca de Feud. tom. 1. *discurs. 35. num. 9. & 10.* Vbi de Ecclesia vindicante agens ait: *Quod sola contraria possibilitas iuxta receptum vulgare axioma sufficit ad excludendam illam concludentem, & perfectam probationem, quæ incumbit Domino agenti ad huiusmodi devolutionem.* Et de *Emphyteus. tom. 4. discurs. 37. num. 4. vers. Bene verum.* Et *num. 10. vers. Aut ad effectum, & vers. Et licet.*

9 De aquí proviene, que segun la sentencia mas comun admitida en la Rota, para probar el caso de la devolucion,

cion, que presta la vindicacion de los bienes emphyteuticos, se debe presentar el instrumento de la investidura; porque por solo el tenor del instrumento de la investidura puede constar cierta, y evidentemente aver llegado el caso de la devolucion. Marefcot. lib. 1. *Variar. resolut. cap. 85. num. 2.* Vbi, quod est magis communis. D. Valençuel. tom. 2. *consil. 178. num. 29. 30. 31. & 32.* Vbi plures adducens ait: *Quod in tantum est verum, quod requiritur productio instrumenti originalis; nec sufficeret exemplar; quia censuale exemplum non probat.* Tondut. *quest. Civil. 2. part. cap. 41. numer. 2.* Rota *dict. part. 12. decis. 76. num. 4.* Et *decis. 336. numer. 16.* Vbi plures Auctores, & Rotæ decisiones afferuntur.

10 Luca de Feud. tom. 1. *discurs. 35. num. 9. & 10.* ibi: *Satisque urgere videbatur conclusio in Rota, & Curia recepta, de qua in Mediolanensi, & Aquilona, ac in alijs sub tit. de Emphyteusi; quod scilicet, quamvis emphyteusis Ecclesiastica de sui regulari natura censeatur restricta ad heredes sanguinis ex deductis decis. 427. part. 9. & 209. part. 10. Recent. & alijs; nihilominus ad effectum devolutionis constare debet de investitura; ex qua dignoscatur de huiusmodi restrictione. Et de Emphyteus. tom. 4. decis. 37. num. 1. & 2. Et numer. 10. vers. Longe, & seqq.*

11 Ni aun la misma investidura de Foro por si sola basta contra el tercero, que no consta deduzga la causa del investido. Luca *dict. discurs. 37. num. 3. vers. Ad alium.*

12 Y aunque Luca *dict. discurs. 37. numer. 4.* defienda contra la decision de Rota, que allí refiere, que el caso de la devolucion se puede probar, sin el instrumento de la investidura por otras especies de probança, con tal que se pruebe, que intervino escritura originaria de investidura.

13 Pero en el mismo *num. 4. vers. Bene verum,* previene, que para el efecto de la devolucion, y vindicacion los adminiculos deben ser univocos *ad eundem finem tendentia, non autem equivocata ad titulum census, seu locationis referibilia;* porque sola su equivocacion, ò contraria posibilidad destruye el intento.

14 Y sobre todo en el mismo *discurs.* 37. *num.* 10. vers. *Longe, & seqq.* resuelve, que para el efecto de la devolucion es necesaria la escritura de la investidura.

15 Pero es sin controversia, ni disputa, que el Dueño del directo dominio, que intenta la vindicacion de algunos bienes, como emphyteuticos, por aver llegado el caso de la devolucion, debe probar exacta, y concluyentemente quatro cosas. El dominio, è identidad de los bienes. El dominio directo preservado en los bienes, como emphyteuticos. Y la extincion del Foro.

16 Por lo qual reduciremos este escrito à tres Articulos. El primero sobre el dominio, è identidad de los bienes. El segundo sobre el dominio directo preservado en los bienes emphyteuticos. El tercero sobre la extincion del Foro.

ARTICULO PRIMERO.

LA SANCTA IGLESIA NO HA PROBADO
el dominio, è identidad de los bienes, que pide à
Don Mathias.

17 **P** Principio indubitado es, que el, que intenta la vindicacion de algunos bienes, debe probar el dominio de ellos en si, como actor; y la possession en el reo. *Leg. In rem actio* 23. *Leg. Qui petitorio* 36. *ff. de Rei vindication.* *Leg. Actionum* 25. *ff. de Obligat. & actionib. §. Omnium* 1. *Institut. de Actionib.* Donell. *lib. 20. Comment. iur. civil. cap. 2. & 3.* Vbi Ossuald. *Peregrin. de Fideicommiss. artic. 45. num. 33. vers. Rei autem vindicatio.*

18 Pero en nuestros terminos de vindicacion de bienes emphyteuticos. *Capit. Item, univ. de Controvers. inter mascul. & fem. lib. 2. Feudor. titul. 41.* Alvar. Valasc. *de Iur. emphyteut. quest. 9. num. 6.* Ricc. 4. *part. Decis. collect. 1295.* Vbi breviter, sed doctissimè plures Rotæ decisiones

B

ad

adducens. *Surd. decis. 32. num. 8. Et tom. 2. consil. 151. num. 22. Et seqq. 46. Et seqq. Cancer. 1. part. Variar. capit. 11. num. 22. Et 3. part. cap. 1. num. 180. Et seqq. D. Valençuel. tom. 2. consil. 178. numer. 17. 20. 21. Et 22. Tondut. lib. 2. quest. Civil. cap. 41. num. 1. Et seqq. Marefcot. lib. 1. Variar. cap. 85. per tot.*

19 Rota coram Meltio 1. Iulij 1655. qua reperitur part. 12. *Recent. decis. 76. numer. 1. 2. Et 3. ait: Dubitavi: An locus esset devolutioni. Et Domini negative responderunt in eo præsertim se fundantes, quod non constet de dominio Cappella devolutionem pretendentis; proût ad hunc effectum plene, Et concludenter probari debet. Ad text. in Leg. Ad probationem 23. Cod. de Locato. Et numer. 8. Et 10. Vbi plures Auctores, & Rotæ decisiones affert.*

20 Rota coram Bevilaqua 10. Maij 1658. qua reperitur dict. part. 12. *Recent. decis. 336. numer. 1. Et seqq. Vbi doctissimè, sed ibi: Quia, ubi quis ad devolutionem agit, per plenas, Et concludentes probationes de suo dominio docere tenetur. Leg. Officium 9. Et Leg. fin. ff. de Rei vindicat.*

21 Y como la reivindicacion est acción specialis, Et petitio rerum singularum. *Leg. Post actiones 1. Leg. In speciali 73. ff. de Rei vindicat.*

22 Se debe concebir, è intentar de re corporali una aliqua, Et certa, subiecta oculis, qua specieri, id est, cerni, Et digito demonstrari potest. Como dize Donell lib. 20. *Comment. capit. 4. versic. Competit, Et seqq. præcipuè versic. Ut rem unam. Vbi Ossuald. liter. H. Et seqq. Et cap. 1. in princip. Vbi Ossuald. liter. C. Anton. Gomez lib. 1. Variar. capit. 5. num. 7. Leg. Si in rem 6. per tot. ff. de Rei vindicat.*

23 En la qual se verifique el dominio del actor, y possession del reo, *iuxt. text. relat.*

24 Y esta es la calidad, que previenen los Auctores, quando dicen, que el actor debe probar concluyentemente la identidad de la cosa, que pide. *Dict. Leg. Si in rem 6. ff. de Rei vindicat. Leg. 1. §. Si quis argentum 40. Et seqq. ff. Deposit. Leg. In actionem 19. ff. de Furt. Surd. decis. 55. numer.*

mer. 1. Et decis. 336. num. 22. Et decis. 339. num. 5. Marefcot. lib. 1. Variar. resolut. cap. 12. à numer. 1. D. Valençuel. tom. 1. consil. 77. num. 43. & seqq.

25 Pero en nuestros propios terminos de vindicacion de bienes emphyteuticos. *Ricc. 4. part. Decis. collect. 1295. Surd. tom. 2. consil. 151. num. 46 & seqq. Menoch. lib. 4. consil. 395. num. 52. & 63. Marefcot. lib. 1. Variar. cap. 85. numer. 10. D. Valençuel. tom. 2. consil. 178. numer. 21. & 22. Tondut. Quæstion. civil. lib. 2. cap. 64. per tot. Vbi elegantèr nostram specialem quæstionem exornat.*

26 Rota coram Alvergato 21. Maij 1655. *que reperitur part. 12. Recent. decis. 19. num. 4. & seqq. Vbi doctissimè, & elegantissimè, sed ibi: Probatio identitatis per certas, & specificas demonstrationes, ut requiritur ad effectum devolutionis. Et post D. Salgad. 3 part. Labyrinth. decis. 125. numer. 3. Et post Lucam de Emphyteus. tom. 4. decis. 6. numer. 3.*

27 Segun lo qual la Sancta Iglesia, para obtener en este juyzio de reivindicacion, que intenta, debia aver probado exacta, y concluyentemente su intencion en el dominio, possession, è identidad.

28 *Ricc. dict. collectan. 1295. à quo ferè omnia transcripsit Marefcot. lib. 1. Variar. cap. 85. num. 1. ibi: Dubitari non semel contingit: An agenti ad caducitatem, & rem emphyteuticam prætendenti, incumbat onus probandi dominium; & quod res sit emphyteutica? Et dicendum est, quòd sic. Et num. 5. ibi: Undè hoc casu dominium probari debet concludentèr. Leg. 1. Cod. de Alienat. indic. mutand. caus. fact. Et numer. 9. ibi: Nihilominus ad effectum devolutionis non sufficit, sed requiritur probatio concludens, & exacta. Et num. 10. ibi: Et istud procedit etiam, vbi agitur ad rem Feudalem. Nam dominus concludentèr dominium suum probare tenetur; & quod res sit illamet, quam ipse concessit in Feudum. Cap. 1. vbi gloss. 1. de Controvers. inter mascul. & femin. Vbi plurimos Auctores, & Rotæ decisiones affert.*

29 *D. Valençuel. tom. 2. cap. 178. num. 17. ibi: Et ut dicta*

dicta hereditamenta essent emphyteutica, debet dictus Marchio concludenter probare, quod totum territorium, & prædia dicti loci de Vallesteros fuerant suorum antecessorum, & illa concesserant in emphyteusim quo ad utile dominium tantum, retento directo. Et num. 20. 21. & 22. Sed numer. 21. ibi: Aliud, qualis domus, aut pars hereditatis, seu prædiorum erat, quæ fuit suorum antecessorum; & quo titulo ad eos pertinebat; cum omnis probatio debeat esse certa. Leg. Lucio §. Pater ff. de Legat. 2. Vbi plures Auctores adducit.

30 Surd. tom. 2. consil. 151. num. 46. & seqq. ibi: Duo enim probanda erant. Quod Castrum haberet prædia rustica ad se pertinentia; & quod ea, de quibus agitur, illa sint, de quibus investitura loquitur; quia post quidem aliqua habere, & non ista. Item ex hismet, quæ nunc petuntur, possent aliqua ad Castrum pertinere, sed non omnia. Probatio autem debet esse certa, ut actor obtinere possit. Leg. Non hoc Cod. Unde legitim. Capit. Quoniam contra. Capit. In presentia de Probation. Prosequitur plurima ad rem conducibilia adducens.

31 Doctè, & elegantè Tondut. Quæst. civil. lib. 2. capit. 64. per tot. Vbi cunctas nostræ controversiæ circumstantias absolvit; & nihil, quod excogitabile sit, intactum reliquit.

32 Y asidebia la Sancta Iglesia aver especificado, y designado con toda especialidad, è individualidad las heredades, que pretende, como emphyteuticas, con sus terminos, y linderos. Cum Alexand. Brun. Craver. & Nat. Menoch. lib. 4. consil. 395. num. 17. ibi: Actor, qui petit prædia, tanquam ex pertinentijs Castri, in specie probare debet, petita prædia esse illa, quæ inter pertinentias Castri habita fuerunt. Et num. 18. ibi: Atqui D. Æmilius actor non probavit, prædia hæc à se petita illa esse, quæ ipsi Castro Camania erant tempore illius emptionis unita, atque ita esse de illius pertinentijs: ergo D. Æmilius succumbere debet.

33 Tondut. dict. cap. 64. num. 1. ibi: Necessè erat in rotulo, seu lista producta, aut saltem in depositionibus testium

spe-

specificare, & designare certa pradia, ex quibus, & pro quibus Canon emphyteuticus deberetur. Neque sola personarum sufficiebat expressio, cum non de iure personali, sed de reali tractaretur.

34 Et num. 3. in fin. ibi: Item, quia Ecclesia debebat singula specialiter declarare; & ideò, inquit, quia hoc non fecit, succumbere debet. Item subdit, quod Ecclesia tenebatur demonstrare fines rei emphyteutica. Et num. 5. ibi: Singularis pradiorum possessores, & ipsa quoque pradia particulariter designare. Et numer. 7. ibi: Quia Dominus directus agens debet probare in specie, quenam sint illa pradia, pro quibus agit; quia possent esse alia, quam possessa à reis conventis; & dubia probatio interpretanda est contra producentem. Et numer. 10. ibi: Certis personis, & certis pradijs. Debet enim actoris probatio esse certa, & concludens. Et num. 17. ibi: Nisi doceat in specie, quæ, & quanta corpora ab aliquo possideantur.

35 Sin que ni aun baste aver probado concluyentemente, que diò en Foro cierto genero de bienes en cierta Villa, ò Coto; sino probò cierta, y especificamente los bienes, que diò. Tondut. dict. cap. 64. num. 2. & 3. ibi:

36 Et in materia emphyteusis pradiorum designatio necessaria est ad evitandam incertitudinem. Marfil. in Rubric. de Probat. numer. 412. volum. 7. Repetentium. Ubi dicit non valere hanc concessionem ratione incertitudinis. Concedo tibi omnia, quæ habes, & tenes de bonis meis. Specul. in tit. de Locat. s. Nunc aliqua. Sen in tit. de Emphyteus. quest. 59. num. 74. Ubi ponitur casus de quodam Episcopo, qui concesserat emphyteuta omnia, quæ possidebat ab Ecclesia in tali Castro, vel Villa. Postea cum ageret contra emphyteutam, iste petebat se absolvi ob incertitudinem; quia Ecclesia non probaverat certa, & determinata pradia. Et concludit pro emphyteuta, quia probatio Ecclesie erat incerta, & obscuras poterat enim intelligi, de modicis, vel de minimis. Item quia Ecclesia debebat singula specialiter declarare; & ideò, inquit, quia hoc non fecit, succumbere debet. Item subdit, quod

*Ecclesia tenebatur demonstrare fines rei emphyteutica. Hac-
tenus Tondutus.*

37 Ni aunque concluyentemente se huviera probado
in specie, que avia muchas heredades Foreras dentro de
aquel territorio; pues necesitava probar identicamente,
que tambien lo eran estas, que pide. Cum Bartol. Immol.
Corneo, Alciat. Crayet. Roland. & Menoch. *Surd. dict. con-
sil. 151. num. 46. & seqq. & 84. Sed num. 46. ibi:*

38 *Nono si ex contrarijs coniecturis constare posset Cas-
trum Camania multa habuisse pradia Feudalia sibi annexa,
& Feudo pertinentia, atque eiusdem naturae cum ipso Feudo,
tamen adhuc Dominus Amilius non posset hac bona consequi;
quia non infertur: Castrum habebat multa corpora feuda-
lia: ergo haec talia sunt: Sed probanda est identitas.*

39 Ni aunque huviera probado, que la mayor parte
de todo el termino, ó casi todo el termino era de heredades
Foreras. *Surd. dict. consil. 151. numer. 27. & 84. in fin. Va-
lasc. dict. quaest. 51. num. 11. Cancer. 1. part. Variar. cap. 11.
num. 35. & 36. Tondut. dict. cap. 41. num. 14. & 15. Et dict.
cap. 64. num. 12. & 18.*

40 En tanto grado, que basta la permixtion, y confu-
sion de los Fundos emphyteuticos, con otros no emphyteu-
ticos, por aver quitado los limites divisorios, para que no
pueda obtener el Señor del directo dominio. *Surd. tom. 2.
consil. 151. num. 49. ibi: Si Fundus feudalis sit adeo permix-
tus cum allodiali contiguo, quod non possit vnus discerni ab
altero; succumbet Dominus feudi agens contra emptorem
Fundi feudalis ad caducitatem. Prosequitur, & ibi: Ut
enim obtineat ratione Fundi feudalis, necesse habet distincte
probare limites Fundi feudalis. Et numer. 91. vers. Deci-
mo in fine.*

41 Cum Iacobin. Boss. & Rolan. Menoch. lib. 4. consil.
395. num. 18. ibi: *Si vassallus habens Fundum feudalem con-
mixtum Fundo libero, & allodiali, alienat vtrumque; & do-
minus agit ad feudalem, tanquam alienatum sine suo con-
sensu, necesse habebit Dominus demonstrare, qui sit feudalis,
alias succumbet.*

La

42 La razon legal es 3, porque en el caso dudoso no puede ser cierto, y absoluto el juyzio; antes bien el Juez se expone à ofender la verdad. *Cap. Habuisse fin. 33. Distinction. cap. Grave 74. 11. quest. 3. ibi: Grave satis est, & indecens, ut in re dubia certa detur sententia.*

43 Como en nuestros propios terminos de vindicacion de bienes emphyteuticos previenen. *Surd. dict. consil. 151. num. 48. & seqq. sed 49. Tondut. dict. cap. 64. numer. 7. in fine.*

44 Y es contra todo Derecho en caso dudoso condenar al convenido. *§. Retinenda 4. Institut. de Interdict. ibi: Cum obscura sunt utriusque iura, contra petitemorem indicari solet. Cap. Cum sunt partium 11. de Regul. iur. in 6. ibi: Cum sunt partium iura obscura, reo favendum est potius, quam actori. Cap. Ex literis 3. de Probationib. Surd. tom. 2. consil. 151. num. 119. Agustin Barbof. Tractatib. var. axiom. 204. numer. 1. 2. & 3. Cardoso in Praxi Indic. verb. Reus numer. 24.*

45 Pues al reo le basta para vencer su posesion. *Leg. Possesiones 2. Cod. de Probationib. Leg. Litibus 20. Cod. de Agricol. & Censit. D. Valençuel. tom. 2. consil. 178. numer. 16.*

46 La qual siempre se estima justa, y privativa del mismo poseedor, *iure proprio, & non alieno; nomine proprio, & non iure vassalli, nec directi dominij. Leg. Filius familias 114. §. Idem 12. ff. de Legat. 1. Leg. Titia 48. ff. de Solutionib. Menoch. lib. 4. consil. 395. num. 8. Surd. tom. 2. consil. 151. num. 23. Cancer. 1. part. Variar. cap. 11. num. 30.*

47 Si el actor no prueba concluyentemente su intencion. *Leg. Qui accusare 4. Cod. de Edend. Leg. Possesiones 2. Leg. Frustra 8. Leg. Actor 23. Cod. de Probationib. Cap. Cum Ecclesia Sutrina 3. de Caus. possession. & propr. Surd. dict. consil. 151. num. 22. & 118. Cardoso in Praxi Indic. verb. Reus, num. 11. & 12. D. Castell. de Terrij, cap. 7. numer. 2. & seqq.*

48 Y en nuestros terminos, quantos Auctores citamos
suprà num. 18. Et seqq.

49 Porque aun basta, que el reo ofusque, y haga du-
dosa la probança del actor, para no ser vencido. Cum Bald.
& Cravet. *Surd. tom. 1. consil. 1. num. 72. Et tom. 2. consil. 151.*
num. 119. D. Castill. dict. cap. 7. num. 6.

50 Por los grandes favores, y privilegios, que gozan
los convenidos, y poseedores, aun en igualdad de casos.
Leg. Favorabiliores 125. Leg. In pari 128. ff. de Regul. iur.
Cap. Cum sunt partium 11. de Regul. iur. in 6. Surd. dict.
consil. 151. num. 117. 118. Et 119. Cardos. in Praxi Iudic.
verb. Reus, num. 24. Barbof. Tractatib. var. axiomat. 204.
num. 1. 2. Et 3.

51 No obsta, que la probança del dominio se estime
en Derecho por dificultosa. *Cap. Sapè 18. de Restitution. spo-*
liat. ibi: Propter difficultatem probationum iuris. Donell.
lib. 20. Comment. iur. civil. cap. 20. vers. His causis. Et vers.
Sed semper: Vbi rationem reddit. Et ibi Ossuald. liter. R.
Mascard. rationem reddens conclus. 536. num. 1. Surd. decis.
10. num. 5. Peregrin. de Fideicommiss. artic. 45. numer. 33.
Et 34.

52 Y no solo dificultosa, sed valde difficilis. *D. Vela*
dissert. 46. num. 29. Et fere impossibilis. Gloss. in Leg. Cum
res 12. Cod. de Probationib. Balmased. de Collect. quest. 8.
numer. 2.

53 Por cuya razon es dispensada para poderse hazer
por indicios, y congeturas. *Leg. Indicia 19. Cod. de Rei vin-*
dicat. ibi: Indicia certa, qua iure non respiciuntur, non mino-
rem probationis, quam instrumenta, continent fidem. Quo
iure, si de proprietate domus ambigis, negotiumque integrum
est, uti non prohiberis. Mascard. de Probationib. conclus. 536.
num. 5. Et conclus. 539. num. 1. Et 2. Menoch. de Arbitrar.
lib. 2. cas. 42. num. 1.

54 En nuestros terminos cum Afflict. Nat. & Rolan.
Surd. tom. 2. consil. 151. num. 1. Cum his, & Alexand. Me-
noch. lib. 4. consil. 395. num. 20.

55 Como tambien la identidad de las cosas se prueba por indicios, y congeturas. *Surd. decis. 55. num. 12. Et decis. 339. num. 7. Menoch. consil. 704. num. 12. Et consil. 1207. num. 6. Et de Presumptionib. presumpt. 15. num. 2. Mascard. de Probationib. conclus. 874. numer. 6. Giurb. in Consuetud. Messanens. cap. 11. num. 6. Vbi, quod non exacta requiritur probatio, sed leuior.*

56 Por lo qual Peregrin. de Fideicommiss. artic. 44. numer. 44. con muchos Auçtores, que cita, dize: *Quod identitas de facili presumi debet.* Escob. de Purit. 1. part. quest. 16. §. 3. num. 5.

57 Porque, aunque son ciertas, y seguras estas doctrinas; tambien es cierto, y seguro, que la probança, aunque por estos medios dispensada, debe ser en su modo legitima, y plena. *Leg. Possessiones 2. Leg. Proprietatis 4. Leg. Cum res 12. Leg. Si uè possidetis 16. Cod. de Probation. Cum Alexand. Ruin. Parisio, Decian. Valle, Mascard. Menoch. & alijs pluribus. D. Vela tom. 2. dissertat. 4. numer. 5. 6. & 29. Vbi de dominio. Cum Bartol. Dec. Boss. Alexand. & Cravet. Menoch. tom. 1. consil. 21. numer. 33. & 34. Cum pluribus Escob. de Puritat. part. 1. quest. 16. §. 1. per tot. Sed num. 32. & seqq. Vbi de identitate.*

58 Y para que no cansemos, en nuestros mismos terminos todos, quantos Auçtores llevamos citados numer. 18. & seqq.

59 Y no solo legitima, y plena en nuestro caso, como en otro qualquiera; sino que en este con ventaxas à otros debe ser la probança mas fuerte, mas eficaz, y concluyente; por tener contra si la Sancta Iglesia la presumpcion de Derecho en la calidad de cosas emphyteuticas, que pretende. Como en nuestros terminos cum Gloss. Abbat. Cravet. Marsil. & Zephal. *Surd. tom. 2. consil. 151. num. 24. & 25. ibi: Et cum hæc sit presumptio iuris, nedum transfert onus probandi in aduersarium. Leg. fin. in princip. ff. Quod metus causa. Leg. Si uè possidetis Cod. de Probationib. Sed operatur, ut fortiores probationes requirantur pro eo, qui laborat contra*

presumptionem. Hactenus Surd. Cum Gloss. Galiaul. & Menoch. D. Valençuel. tom. 2. consil. 178. num. 1. & seqq. sed 9. ibi: *Qui iuris presumptionem contra se habet, debet apertissimis documentis diluere.*

60 Aunque avia comenzado à adaptar estas doctrinas à las circunstancias de nuestra especie; para lo qual las avia propuesto con tanta singularidad, me ha parecido, por no ser molesto, conveniente su omision por tres motivos.

61 El primero, porque mejora su adaptacion de mas alta censura.

62 El segundo, porque ni los instrumentos de la Sancta Iglesia, ni las deposiciones de sus testigos prueban dominio, ni identidad; antes bien estàn no solo varios, y confusos, sino diversos, y aun contrarios; y los mismos reconocimientos de algunas heredades à favor de la Iglesia no se sabe, si llenan las heredades de sus apeos.

63 Lo tercero, porque para excluir à la Sancta Iglesia de la vindicacion, que intenta, basta el segundo, y tercer articulo sin la fatiga de la aplicacion del Derecho al hecho en el primero.

ARTICULO SEGUNDO.

LA SANCTA IGLESIA NO HA PROBADO el dominio directo preservado en los bienes, que como emphyteuticos pide à Don Mathias.

64 **L**O segundo, que la Sancta Iglesia para obtener en la vindicacion, que intenta por la devolucion del Foro, debe probar ademàs del dominio, è identidad, es, que los bienes son emphyteuticos; esto es, que los avia concedido à los poseedores, ò sus antecessores solo en quanto al vtil dominio reteniendo en si el directo. Riccio 4. part. Decis. collectan. 1295. ibi: *Dubitari non semel contingit: An agenti ad caducitatem, & rem emphyteuticam pretendenti incumbat onus probandi do-*
mi-

minium, & quod res sit emphyteutica. *Et dicendum est, quod sic.* Marefcot. *lib. 1. Variar. resolut. cap. 85. numer. 1.* Vbi eadem verba refert; & plures Rotæ decisiones affert. *Surd. lib. 2. consil. 151. num. 22. & seqq.*

65 D. Valençuel. *tom. 2. consil. 178. numer. 17. ibi: Et ut dicta hereditamenta essent emphyteutica, debebat dictus Marchio concludentèr probare, quod totum territorium, & prædia dicti loci fuerant suorum antecessorum; & illa concesserant in emphyteusim quo ad vtile dominium tantum relicto directo.* Tondut. *2. part. Quæst. civil. cap. 41. numer. 1. & seqq.*

66 Rota post D. Salgad. *3. part. Labyrinth. decis. 125. num. 3. ibi: Primo, quia non fuit probatum vineam permittatam ab Alphonsocum domibus Horatij Colutij extare sub directo dominio Monialium; nec identitatem eiusdem; quibus deficientibus devolutioni locus esse non poterat.*

67 Y debe ser esta prueba clara, y evidente; porque esta calidad de emphyteutico es el fundamento de la intencion de el, que pretende vindicar los bienes por la consolidacion del vtil dominio con el directo. Mascard. *de Probationib. tom. 1. conclus. 281. num. 5. ibi: Undè huiusmodi contractus non censetur initus, nisi dilucidissime de eo constet.* *Surd. lib. 2. consil. 151. num. 23. & 56. Rodrig. de Ann. redditib. lib. 1. quæst. 15. num. 42. ad fin. Et lib. 2. quæst. 22. numer. 72.* Vbi doctissimè se habet. D. Valençuel. *tom. 2. consil. 178. num. 31. D. Velat. tom. 1. dissertat. 33. numer. 70. ibi: Qua propter evidentissime de eius impositione, aut dominij recognitione constare debet, alias non præsumitur.*

68 Rota coram Meltio 1. Iulij 1655. qua reperitur *part. 12. Recent. decis. 76. num. 11. & 12. ibi: Et cum qualibet res in sui origine præsumatur libera; & servitus à contrario non habeat causam naturalem, sed aut impositivam, aut præscriptam; inde fit, ut, qui pretendit rem aliquam esse emphyteuticam, teneatur eam talem concludentèr probare.*

69 La razon legal es; porque siempre que no conste el
ti-

titulo; ò el titulo, que cónsta, es dudoso; se presume el mas vtil, y favorable al reo. Luca de *Emphyteusf. tom. 4. disc. 37. num. 4. vers. Bene verum. Et num. 10. vers. Et licet.*

70 De aquí proviene, que aunque las continuadas pagas de Canon, ò pensión hechas por espacio de largo tiempo (como por el transcurso de 30. ò 40. años) sean bastantes para producir, è inducir titulo legitimo. *Leg. Sicut 3. Leg. Omnes 4. Leg. Cum notissimis 7. Cod. de Præscript. 30. vel 40. annor. D. Vela tom. 1. dissertat. 33. num. 70. vers. Consequens est, sed vers. Quod si annua illa. Luca dict. discurs. 37. numer. 8.*

71 Pero nunca son bastantes para probar, ni inducir la calidad de Foro; porque solo se presume Censo, y no Foro. *Ex Leg. Semper in obscuris 9. Leg. Semper in stipulationibus 34. ff. de Regul. iur. Cap. Ex parte 18. de Censib. D. Covarrub. lib. 3. Variar. cap. 7. num. 1. vers. Imo in eo dubio. Vbi Faria num. 6. plures Auctores adducit. Rodrig. de Ann. redditib. lib. 1. quest. 15. à numer. 36. ad 40. Et lib. 2. quest. 22. à numer. 65. sed 75. & 76. Cancet. lib. 1. Variar. cap. 11. numer. 30. vers. Quod procedit. Barbof. in cap. Constitutus 6. de Religios. domib. num. 12. D. Valençuel. tom. 2. consil. 178. numer. 24. D. Vela tom. 1. dissertat. 33. num. 70. Rota part. 12. Recent. decis. 76. num. 15. Et decis. 336. num. 17. & seqq. Luca de *Emphyteusf. tom. 4. discurs. 37. num. 3. & 4. vers. Bene verum. Et num. 8.**

72 Aunque los bienes, por los quales se paga la annua pensión, sean de Iglesia. D. Covarrub. *dict. cap. 7. numer. 1. vers. Imo. Vbi Faria plures alios adducit. Mascard. de Probationib. tom. 1. conclus. 281. numer. 4. & 6. Menoch. lib. 3. præsumpt. 106. num. 7. Barbof. in dict. cap. Constitutus 6. de Religios. domib. numer. 12. Vbi plurimos addunt. Rota dict. decis. 76. num. 15. Et dict. decis. 336. num. 17. & seqq. Luca dict. discurs. 37. num. 3.*

73 Porque además de las pagas es preciso, que se pruebe clara, y concluyentemente, que dichas pagas se avian hecho por razon de Foro. *Surd. dict. consil. 151. num. 23. ibi:*

Nise

Nisi actus fecerit, qui proprie sint de natura Feudi. Valasc. de Iur. emphyteut. quest. 51. num. 4. ibi: Si vassallus fecisset aliquos actus, qui proprie essent de natura feudi, vel emphyteusis. Tondut. Quest. civil. lib. 2. cap. 64. numer. 7. ibi: Et praterea, cum agatur de quasi possessione iuris realis, necesse est, quod dicat solutiones fuisse factas ex causa, de qua agitur. Et num. 10.

74 Por lo qual, ni las pagas continuadas del Canon, ò Laudemio, ni aun el reconocimiento, y confesion del dominio son bastantes para probar el caso de la devolucion para el efecto de la reivindicacion. Riccio 4. part. Decis. collectan. 1295. Vbi: *Quod nec locationes, nec pariter confessiones, aut solutiones pro illius probatione sufficiunt. Et duas Rotæ decisiones afferens ait: In qua fuit dictum, quod licet locatio concurrentibus adminiculis, puta solutione Canonis, & confessione, alias sufficiat ad probationem dominij; nihilominus ad effectum devolutionis non sufficit; sed requiritur probatio concludens, & exacta. Marescot. lib. 1. Variar. resolut. capit. 85. numer. 1. & seqq. sed 7. 8. & 9. Vbi eadem verba transcribit. D. Valençuel. tom. 2. consil. 178. numer. 67. & seqq.*

75 Rota post D. Salgad. 3. part. Labyrinth. decis. 125. num. 4. Vbi quod tali casu non sufficiunt instrumenta locationum, solutiones, aliaque confessiones, & adminicula. Et part. 12. Recent. decis. 76. num. 5. & seqq. Vbi quod neque recognitio, neque solutio Canonis, & Laudemij sufficeret in proposito; in quo de rei vindicatione ex capite devolutionis agitur. Utrobique plures Doctores, & Rotæ decisiones afferuntur.

76 Luca de Emphyteus. tom. 4. discurs. 37. num. 2. ibi: *Non autem per recognitiones in dominium, sivè per solutiones Laudemiorum, vel Canonum; quia hæc quidem suffragantur ad effectum solutionis Canonum, & Laudemiorum in futurum, sivè etiam ad effectum affixionis lapidum; non autem ad illum devolutionis, & rei vindicationis iure dominij. Ut fuso calamo pluribus auctoritatibus, & decisionibus alle-*

gratis firmatur in decisione desuper edita. Et num. 4. vers. Bene verum. Et num. 8.

77 Y aquí milita con singularidad la doctrina propues-
ta *suprà num. 9. & 10.* segun la qual para probar la devolu-
cion, y vindicacion es necesario la escritura de investidura;
pues solo por ella puede constar ciertamente la naturaleza
del Foro.

ARTICULO TERCERO.

LA SANCTA IGLESIA NO HA PROBADO
la extincion del Foro.

78 **P**Reciso es, que la Sancta Iglesia para la devolu-
cion, y vindicacion pruebe el dominio, è
identidad de los bienes; y que estos son
emphyteuticos trasladado solo el vtil dominio, y preserva-
do el directo. Segun en el primero, y segundo articulo he-
mos fundado.

79 Pero no basta; sino prueba, que el titulo emphy-
teutico no es perpetuo, sino temporal; y que siendo tempo-
ral, se ha extinguido, y fenecido. *Rota post D. Salgad. 3.
part. Labyrinth. decis. 29. num. 11. ibi: Imo pro privando em-
phyteuta, siroè eius successore debet concludenter constare illos
destitutos esse omni auxilio, ac emphyteusim fuisse finitam. Et
decis. 67. num. 10. ibi: Quatenus enim devolutio deducitur ob
finitam lineam Vincentij de Ferraris, illa non poterat dici
clara, dum concessio fuit facta Vincentio, ac eius heredibus,
& successoribus quibuscumque in perpetuum cum clausula ad
habendum, & quidquid voluerit faciendum; quo casu veni-
re heredes etiam extraneos probat Caldas. Et part. 12. Re-
cent. decis. 76. num. 19. & seqq.*

80 *Luca de Emphyteus. tom. 4. discurs. 37. num. 4. vers.
Bene verum. Et num. 8. vers. Longe, & seqq. Sed vers. Aut
ad effectum, ibi: Ex ea clara ratione, quod agenti ad devo-
lutionem ob lineam finitam incumbit onus perfectè, & con-*

clu-

cludenter probandi id, quod est sue intentionis fundamentum; quod scilicet linea sit finita; quodque concessio ad illam, & pro solis heredibus sanguinis facta sit. Quae perfecta, & concludens probatio adesse non dicitur, ubi militat contraria possibilitas, quod scilicet dato etiam contractu verè emphyteutico, iste contineat emphyteusim mere hereditariam, quae adhuc emphyteusis est.

81 Et post tract. decis. 6. num. 3. ibi: Nam in hisce materijs documentis non adductis super terminatione investiturae, & extinctionis lineae, ac non docto de bonorum identitate, nequit mandatum de associando relaxari, etiam si extaret pactum de capienda possessione propria auctoritate; quia adhuc verificari debet, quod casus devolutionis e venerit.

82 La razón legal es; porque cabe muy bien, que los bienes sean emphyteuticos, como dados à Censo emphyteutico preservado el dominio directo, y transferido solo el dominio vtil; y que no aya llegado el caso de la devolucion; ò porque el Foro es perpetuo; ò porque, aunque temporal, no se ha extinguido, y fenecido. Omnes Auctores relati numer. 79. 80. & 81. Sed Luca dict. discurs. 37. num. 10. vers. Aut ad effectum, ibi: Quod scilicet dato etiam contractu verè emphyteutico, iste contineat emphyteusim mere hereditariam.

83 Y en estos terminos milita con singularidad la doctrina propuesta supra num. 9. & 10. segun la qual para probar la terminacion, y extincion del Foro, es necessaria la escritura de la investidura; pues aun en este caso la admite el Cardenal de Luca dict. discurs. 37. num. 10. vers. Aut ad effectum, ibi: Aut ad effectum devolutionis ob lineam finitam, ut impediretur transmissio ad heredem extraneos, & secus; idèoque investitura necessaria sit, ut ex eius tenore de concessionis natura certitudinaliter pateat.

84 Porque siempre que no consta el titulo; ò el titulo, que consta, es dudoso; el Foro se presume perpetuo, y no temporal. Leg. 1. ff. Si ager vectigal. vel emphyteut. Novell. 120. Cap. Sancimus 1. §. Si verò 2. D. Covarrub. lib. 3. Variar.

riar. cap. 10. num. 4. Vbi Faria. Menoch. lib. 3. *presumpt.* 109.
Rodrig. de Ann. redditib. lib. 1. *quast.* 15. num. 55.

85 Pues siempre se presume el titulo mas favorable al
reo convenido. Provt *suprà* num. 69.

86 Aunque los bienes sean de la Iglesia. Provt *suprà*
num. 71. § 72.

87 No obsta, que siendo los bienes de Iglesia, solo se
presuma el Foro limitado *ad tertiam generationem* segun su
naturaleza. *Novell.* 7. cap. *Emphyteusim* 3. D. Covarrub. lib.
2. *Variar.* cap. 17. num. 6. Vbi Faria num. 10. Menoch. *supr.*
num. 15. Rodrig. *suprà* à num. 52. Luca de *Emphyteus.* tom. 4.
discurs. 37. num. 9. § 10. *vers.* *Et licet.*

88 Lo primero, porque, aunque es cierta, y verdade-
ra esta doctrina; no es adaptable à nuestro caso; porque solo
milita, quando evidentemente consta, que el titulo es de
emphyteusis; y solo se duda de su extension. Optimè, &
elegantè Rota coram Melcio 1. *Iulij* 1655. *qua reperitur.*
part. 12. *Recent. decis.* 76. num. 17. § 18.

89 Pero no, quando no consta el titulo, ò se duda, qual
es el titulo; porque entonces, aunque sean bienes Ecclesi-
sticos, se estima Censo, y no Foro. Provt *suprà* numer. 71.
72. § 73.

90 Lo segundo, porque aquella presumpcion, que na-
ce de la regular naturaleza de los Foros de bienes Ecclesi-
sticos, para ser limitados à los herederos de sangre, y restringidos
à la tercera generacion, no es bastante para probar el caso de
la devolucion. Luca de *Feud.* tom. 1. *discurs.* 35. num. 9. §
10. *Et de Emphyteus.* tom. 4. *discurs.* 37. numer. 10. *vers.*
Et licet.

91 Y todos los Auctores citados *suprà* numer. 79. §
seqq. que hablan en terminos de bienes de Iglesia.

92 La razon es, porque, aunque regularmente los bie-
nes Ecclesiasticos se dan à Foro limitado à los herederos de
sangre, y restringido à la tercera generacion; suelen darse à
Foro perpetuo, y extensivo à los herederos extraños. Luca
de *Feud. dict.* *discurs.* 35. numer. 9. § 10. *sed ibi: Quoniam,*
licet

licet talis soleat esse huiusmodi bonorum natura, nihilominus dantur etiam bona emphyteutica Ecclesiastica, seu alias de directo dominio Ecclesie ad quoscumque haredes transitoria. Et de Emphyteusf. tom. 4. discursf. 37. num. 10. versf. Et licet ibi: Attamen hac solum iuris presumpcio contrariam habens possibilitatem frequenter contingibilem. Ubi doctissimè prosequitur.

93 Cuya sola posibilidad contraria excluye totalmente la probanca de aver llegado el caso de la devolucion. Luca de Feud. tom. 1. discursf. 35. num. 9. & 10. Et de Emphyteusf. tom 4. discursf. 37. num. 4. versf. Bene verum, & versf. Et licet. Et omnes Auctores relati *suprà* num. 6. 7. & 8.

94 Mayormente quando ay variedad de Foros temporales, y perpetuos dados por la misma Iglesia; porque entonces con mayores ventaxas no monstrandose la escritura de la investidura, se presume el Foro perpetuo para excluir totalmente el caso de la devolucion. Luca *dict.* discursf. 37. num. 11. versf. Sicuti, ibi: Sicuti è converso in d. Aquilana eo clarius dicebam male peti dictam devolutionem ratione linee finite; quia non solum urgebat deficientia probationis per scripturam; sed etiam quod in eadem contrata pleraque alia adessent bona solum reddititia ad quoscumque transitoria; neque urgebant adminicula univoca emphyteusim potius, quam aliam speciem suadentia.

95 Aora entiendo Yo los justos motivos de la sentencia de vista, para absolver à Don Mathias, y demàs convenidos de la demanda de vindicacion puesta por la Sancta Iglesia.

96 Porque, si la Sancta Iglesia no ha probado, segun debia, clara, y concluyentemente, que los bienes, que pide fueron suyos; y que como suyos los diò à Foro preservado el directo dominio; y que el Foro fue temporal; y que se ha fenecido; no puede obtener segun tan repetidas decisiones de los Tribunales, y sentencia indubitada de los Auctores.

97 Aunque algunos de los convenidos ayan reconocido el dominio, y se ayan allanado à la paga del Canon; por-

