



24

EL FISCAL DE SV Magestad,
EN DEFENSA DE SVS
REGALIAS, Y DEL BIEN PVBLICO
DE CIENTO Y VEINTE
LVGARES, QVE COMPONEN
LOS PARTIDOS DE SAYAGO,
Y TIERRAS DE EL PAN,
Y DE EL VINO.

CONTRA
LA CIUDAD DE ZAMORA, Y SVS
Oficiales, que llaman Andadores, y los Dueños,
que se dizen ser de los Oficios
de Andaduria.

S O B R E

*EL DERECHO DE NOMBRAR,
y poseer dichos Oficios, con el ministerio anexo de la
cobrança de las Reales rentas, y utilidad de el tributo
de las Ochavas de el trigo, y centeno, que se
siembra, y coge en tierras arrendadas
de dichos Partidos.*

EN EL ARTICVLO,
QVE OY INTENTAN, Y INTRODVCEN
de manutencion, pendiente
el litigio.

EL FISCAL DE SU MAGESTAD,

EN DEFENSA DE SUS

REGALIAS Y DEL BIEN PUBLICO

DE CIENTO Y VEINTE

LUGARES QUE COMPONEN

LOS PARTIDOS DE SAYAGO,

Y TIERRAS DE EL PAN,

Y DE EL VINO.

CONTRA

LA CIUDAD DE ZAMORA, Y SUS

Oficiales, que llaman Andabares y los Dueros,

que se dicen ser de los Oficiales

de Andabares.

S O B R E

EL DERECHO DE NOMBRAR,

y poseer dichos Oficios, con el ministerio anexo de la

cobranza de las Reales rentas, y utilidad de el tributo

de las Ochavas de el trigo, y centeno, que se

siembran y cravan en tierras arrendadas

de dichos Partidos.

EN EL ARTÍCULO,

QUE OY INTENTAN, Y INTRODUCEN

de manumencion, pendiente

el litigio.



2
ARECE ay en la Ciudad de Zamora ocho Oficios de Andadores en que nombra la misma Ciudad, y oy se hallan en diferentes dueños, y poseedores vezinos della.

Estos Oficiales asy nombrados fallan en ciertos tiempos à las tierras de Sayago, y tierras que llaman de pan, y vino, y de ciento y veinte Lugares cortos, y de poca distancia, cobran los tributos, y averes Reales, y perciben de los Labradores que cultivan, y siembran tierras arrendadas, de veinte ochavas; vna, del trigo, y centeno, que la tierra produce; cuya percepcion se afirma llega en cada vn año à dos mil y quatrocientas fanegas de pan, con poca diferencia. Han llevado asy mismo salario por la cobrança; vario, por varios tiempos; à el principio tres maravedis por cada Lugar, en virtud de cierta concordia, despues dos reales: y de diez años à esta parte ocho reales; y se asienta, que como los Lugares estàn contiguos, y proximos, llega cada dia à quatro ducados el salario del tiempo que se ocupan en la cobrança de las Rentas Reales.

2 Parece tambien, que hallandose gravado el Estado General de ambas tierras, con el exceso de inmoderados salarios introducidos, se quexò en esta Real Audiencia, de los Andadores, y pendiente el litigio, se concordaron las partes, conviniendo en que los Andadores, no llevassen mas de tres maravedis en cada vn dia, de cada lugar, cuyo convenio se executoriò por autos de vista, y revista; pero este pleyto, y concordia, no parecen, ni han podido descubrirse.

En 25. de Septiembre del año pasado de 1565. los Procuradores Generales de tierra de Sayago, y tierras de pan, y vino, pusieron demanda à los Andadores en esta Chancilleria, diziendo, no tenian

titu.

titulo, Privilegio, ni derecho alguño para cobrar las ochavas, que percibian de aquellas tierras, y que solo devian aver el salario competente que se les pagava por el ministerio de la cobrança de las Rentas Reales. Opuose por parte de los Andadores, la excepcion de cosa juzgada, y transigida. Repliquese por el Estado General, no se tratò en aquel primero litigio, del derecho de las ochavas, si solo de la cuota, y moderacion de salarios. No se estimò la excepcion opuesta por los Andadores, y se les mandò responder derechamente.

4 Respondieron, y alegaron titulo, y Privilegio de su Magestad, junto con la costumbre inmemorial de percibir las ochavas. Negòse vno, y otro por el Estado General, y se exprestaron varias razones para no dever pagarlas. Parece se probò la costumbre por parte de los Andadores, porque la sentencia de vista los absolviò de la demanda puesta por los Procuradores de las tierras, imponiendoles perpetuo silencio, y la de revista confirmò la de vista, con tal que las Ochavas las pagassen solo los que labrasen tierras arrendadas, à el parecer, porque la costumbre de pagar, se probò solo en este genero de tierras.

5 En 30. de Junio de 581. se quexaron los vezinos de aquellas tierras, à la Ciudad de Zamora, de que los Andadores llevavan ochavas de las tierras Concegiles, contra la costumbre. La Ciudad remitiò la quexa à el Governador; este determinò se guardasse la concordia, y carta executoria, y en esta Chancilleria se confirmò su sentencia.

6 El año de 612. se quexaron los vezinos ante el Governador de Zamora, de que los Andadores no salian à la cobrança, causando graves vexaciones, que padecian por embiarse otros Ministros con crecidos salarios. Mandò el Governador, saliesse los

And

3
Andadores, y hiziesen las cobranças, llevando dos reales de salario, en cada vn dia por cada Lugar; y aqui se confirmò su sentencia en vista, y revista; con tal, que los Andadores cobrasen, y recaudassen todos los Derechos Reales en los tres Partidos.

7 El año de 616. hubo nuevo litigio, y parece comprometieron las partes en Abogados de esta Chancilleria, que determinaron pagassen las ochavas los de tierra de Sayago, y tierras de pan, y vino, en conformidad de la carta Executoria, ganada por los Andadores, el año de 569. con ciertas declaraciones à cerca de los granos de que devian pagarse.

8 El año de 683. se diò nueva forma por su Magestad, en orden à la cobrança de sus Rentas Reales; mandando, que las Justicias la hiziesen por su cuenta, y riesgo; y en virtud de esta orden, el Governador de Zamora despachava diferentes Ministros à la cobrança. Quexaronse los Andadores en el Consejo de Hazienda, y ganaron Provisión para que se guardasse la Concordia.

9 Y finalmente el año pasado de 690. los Procuradores Generales de las tierras de Sayago, y tierras de pan, y vino, pusieron nueva demanda en esta Chancilleria, contra la Ciudad de Zamora, y sus Andadores, sobre el derecho, que dizen tener de percibir las ochavas, y exceso grave de los salarios que llevan por la cobrança de los Reales devitos, pretendiendo se les declare libres de tan injustas contribuciones. Mandòse por la Sala dar traslado à el Fiscal de su Magestad, que en su Real nombre, y defensa de sus regalías, pidiò lo mesmo, y que se mandasse à las Justicias de Zamora, y sus Partidos, executassen la nueva orden dada por su Magestad, el año pasado de 683. à cerca de la cobrança de sus Reales averes.

10 **Contradixose yno, y otro por parte de los**

suba

B

Ant

Andadores, y aviendose recibido el pleyto à prueba; hechas, y publicadas las probanças, parecen los dueños, que se dizen ser de los Oficios de Andaduria, que vnos son los mismos Andadores, y otros, diferentes Capellanias, y Hospitales; y por todos se intenta el remedio sumarissimo de *interin*, y manutencion, durante el litigio. Contradizele por parte del Fiscal de su Magestad, y se pide, que despreciandose el articulo introducido, se determine en quanto à la propiedad; y en este estado està el pleyto concluso para la vista.

Otras muchas circunstancias contiene el hecho de este pleyto, que oportunamente se referirán entre los fundamentos de Derecho.

Presupuestos para la defensa.

¶ 1. Supongo en primero lugar, que los ocho Oficios de Andadores, que se hallan en la Ciudad de Zamora, traen necessariamente principio, y derivacion de las Regalias de su Magestad, en la conformidad que oy existen, por dos razones.

1. 2. La primera, por el encargo que contienen de la cobrança de los tributos, y averes Reales, siendo por el, vnos oficios ministeriales, como los llamo Montano *de regalib. tit. de officijs, num. 2.* que sirven à los Magistrados principales, que deputa su Magestad para la administracion de sus Reales rentas, y alsí apendices, y de la misma naturaleza; *arg. text. in leg. fin. ff. de instr. vel instr. leg. 33. ff. de donat. leg. que Religiosis. ff. de rei vindic.* Se hallan perpetuos artificialmente por nombramiento de la Ciudad de Zamora, vendibles, y transmisibles; y por estas qualidades no pueden crear se, ni obtenerse sin titulo, ò privilegio de su Magestad, por ser esta vna de sus

sus mayõres regalías, *leg. probatorias 9. Cod. de di-*
versis officijs, lib. 12. Montano de regal. dict. tit. de
officijs, num. 2. Bobadilla in Politica, lib. 2. cap. 16.
num. 209. Maltrillo de magistr. lib. 1. cap. 4. D. Car-
dinalis de Luca de regalib. disc. 13. num. 6. Dom. Sal-
gad, in Labyrintho, 1. part. cap. 35. Dom. Latrea alle-
gat. 50. num. 87. & 88. & allegat. 119. num. 1. Antu-
nez de donat. Regijs, part. 2. cap. 13. per totum, D.
Olea in addit. novis. ad tit. 13. quest. 3. num. 3. & 4.
Faciunt leg. 8. tit. 2. leg. 7. tit. 3. lib. 7. Recopil.

13 Es la segunda razon, contenet alsimismo es-
 tos oficios la vtilidad de vn nuevo tributo en estos
 Reynos de España, ò sobreindiccion gravíssima, per-
 petua, è intolerable, como es la cantidad de dos mil
 y quatrocientas fanegas de Trigo, y Centeno, que
 con poca diferencia perciben los Andadores, de los
 que labran, y cultivan tierras arrendadas en los Parti-
 dos de Sayago, y de el Pan, y Vino, por el derecho,
 que llaman de las Ochavas.

14 Y que esta percepcion sea tributo, se conven-
 ce claramente, así de su forma, y substancia, segun
 las acepciones de Vlpiano en la *ley si ager 27. ff. de*
verbor. signific. in fine, y de Marco Barron *lib. 4. de*
ling. lat. que refiere Antunez de Portugal *de donat.*
Reg. part. 3. cap. 1. num. 1. como por su denomi-
 nacion, pues el tributo de las Ochavas fue conocido en
 el tiempo de los Emperadores, *leg. ex praestatione 7.*
Cod. de vectigal. & commiss. ibi: Quin octavas more
solito constitutas, omne hominum genus, quod commer-
tij voluerit interesse, dependat. leg. à legatis 8. Cod. eo-
dem tit. ibi: Allegatis gentium denotarum, ex his tan-
tum speciebus, quas de locis proprijs unde conve-
niant, huc deportant, octavarum vectigal. accipiant.
leg. si cum hermes, Cod. de locato, & conducto, ibi: Ve-
ctigal octavarum à Fisco conduxisset, Camilo Borrelo
 de

de praesant. Reg. Cathol. cap. 11. num. 25. Aunque en la quota mas symboliza el nuestro à el tributo de la vicelsima, de que hazen mencion la ley 2. §. *ex his; ff. de origine iuris, leg. fin. Cod. de edicto Divi Adri. toll. Borrielo ubi supra, num. 22. § 23.*

15 A que se allega, no nacer esta percepcion de contrato, ò quasi contrato, delito, ò quasi delito, ò otra figura de causa, segun hablò el Consulto en la ley 1. *ff. de obligation. § action.* pues como afirma la Ciudad de Zamora, tienetal derecho, por titulo, y concession de su Magestad, y yà no està en tiempo de alegar otro principio, *leg. fin. Cod. de Codicillis, leg. fin. Cod. Theod. de testam. videndus Baldus in leg. 1. §. non Romanorum, de pace constantia, adductus ab Alexandro Sperello, tom. 1. decis. 36. num. 6.*

16 Solo podia honestarse, y paliarse esta percepcion de Ochavas con el nombre de salario, por el ministerio de la cobrança, que pre stan los Andadores; pero igualmente se convence no lo es: asì por que tiene nominacion diversa, que demuestra diferente origen, y substancia, *leg. si idem 7. Cod. de Codicillis, ibi: Si idem Codicilli, quod testamenta possent, cur diuersum his instrumentis vocabulum mandaretur, qua vis ac potestas una sociasset;* como por que consta de las probanças han llevado en todos tiempos los Andadores, salario aparte, y oy le llevan tan crecido, por sola su introducion, y autoridad, que llega à quatro ducados en cada vn dia de los que se ocupan en ella, por la contiguidad, y cercania de los Lugares; aviendo crecido, de diez años à esta parte, de dos reales, que podian percibir por cada Lugar, hasta ocho, que de hecho perciben. Y deviendo ser el salario, que se retribuye, correspondiente à el trabajo; que se presta, *leg. Seio amico 10. & ibi Bartolus ff. de annuis legatis, ibi: Non idèò minus annua Seio pro*

par. 2

parte hereditaria viuentis filia deberi placuit, quod
ex tribus filijs Titia testatricis, duo, alijs heredibus in-
stitutis, vita decesserint, cum tam labor, quam pecunia
diuisionem recipiant, Nogueroi allegat. 33. num. 62.
Brito de locato, § cond. 1. part. §. 4. num. 7. Silva de
salarijs famil. quest. 41. num. 22. § 23. Ya se reco-
noce quan ageno de razon fuera, querer dar propor-
cion, y medida, entre el trabajo de la cobrança de
cien mil reales, que importan todos los Derechos
de su Magestad, en aquellas tierras, y el salario de dos
mil y quatrocientas fanegas de pan, anuales, y qua-
tro ducados en cada vn dia, de los que se ocupan los
Andadores en ella.

17 Razones que igualmente excluyen la pre-
sumpcion de que tan gravoso impuesto pueda aver
tenido origen en contrato, y convenio de los vezi-
nos; quando pudieran hazerle sin assenso de su Ma-
gestad, y pudieran obligar successivamente, à los Ar-
rendadores que no contraxeron.

18 Siendo pues la percepcion de ochavas, tri-
buto, ò sobre indiccion, que demàs de los ordinarios
impuestos, pagan los Arrendadores de los tres Parti-
dos de Zamora, es constante, no pudo en su origen
indicirse, sin titulo, ò Privilegio de su Magestad;
por ser esta facultad vna de sus principales Regalias,
leg. vectigalia, ff. de publicanis, ibi: Vectigalia sine
Imperatorum praecepto, neque praesidi, neque curatori,
neque curiae constituere, neque praecedentia reformare,
§ his, vel addere, vel deminuere licet, leg. fin. Cod.
vectigalia nova, leg. unica, Cod. de super in dicto, leg.
unica, Cod. Theod. eodem tit. ibi: Nihil super in dicto-
rum nomine ad solas praefecturae litteras, quisquam
provincialis exsoluat, neque ullius omnino in dictionis
titulus, etiam solemniter inmineat, nisi cum nostro con-
firmata iudicio, § Imperialibus nixa praeceptis, sedis

*amplissima de poscat in dictio, et cogat exactio, cap. in
novamus de censibus, cap. 1. qua sunt regalia in vobis
fand. Iacob. Gotofr. in dict. leg. unica, Cod. de super-
ind. Dom. Larrea allegat. 13. Novatio de gravamin.
vassall. granam. 1. § 3. Dom. Amaya in leg. 3. Cod.
de annonis, § trib. lib. 10. Dom. Gonzalez in dict. cap.
in novamus de censib. D. Diego de Balmaleda de Col-
lectis, quest. 4. per totam, Antunez de Portugal de do-
nat. Regijs, 3. part. cap. 1. per totum.*

19 Y con mayor especialidad procede este prin-
cipio en las Ciudades, à quienes por particulares ra-
zones, è inconvenientes, enixamente prohiben las
leyes del Reyno imponer à los vezinos sifas, ò con-
tribuciones algunas, que excedan de tres mil mara-
vedis, repartidos con igualdad, y equidad entre to-
dos, para la ocurrencia de publicas vrgentes necesi-
dades, *leg. 2 §. tit. 6. lib. 3. leg. 1. tit. 6. lib. 7. leg. 16. tit.
8. lib. 9. Recopilat. Bobadilla in Polit. lib. 5. cap. 5. nu-
mer. 13. Dom. Amaya in leg. 13. Cod. de annonis, §
tributis, lib. 10. Balmaleda de Collectis, quest. 5. per
totam, Antunez de donation. Regijs, 3. part. cap. 1.
num. 37. Lagunez de fructib. 1. part. cap. 14. §. unico,
num. 46. cum seqq.*

20 Supongo alsimesmo, que si para la posses-
sion, y retencion de algun derecho, se pide, y necesi-
ta titulo de el Principe, por tocar en sus Regalias, y
el possedor no le exhibe; sin que le sufrague la posse-
sion, deve de hecho ser despojado, porque la misma
resistencia de el Derecho la destruye, y anula, que-
dando en terminos de nudo, è injusto detentador,
*Lucas de Pena in leg. quicumque, Cod. de fundis li-
mitrophis, lib. 11. num. 2. Peregrino cons. 3. quasi per
totum, & ab arg. text. in cap. ordinarij de offic. ordina-
rij, lib. 6. cap. grave de prabendis, Tridentinum Sess.
7. de reformat. cap. 5. Dom. Larrea allegat. 50. num.*

87. & 88. Iulio Caponio tom. 3. discept. 193. num. 37. & 38. Rota penes Rubeum part. 11. retent. decis. 352. D. Cardinalis de Luca de Regalib. disc. 14. num. 2. ibi: *Quia possessores officiorum aliorumque Regalium, qua sine Principis concessione possideri non possunt, ab eodem Principe cogivalent addocendum de titulo, aliàs ad officia, & iura dimittendum, absque eo, quod sola possessio suffragetur, & idem postea repetit eodem disc. num. 8.*

21 Supongo finalmente, que quando las excepciones, que miran à el juyzio petitorio, enervan, y destruyen la substancia de la possession, pueden alegarse, probarse, y tratarse de ellas en el articulo, y remedio sumarissimo de *interim*, y manutencion; como por el celebre consejo de Baldo, libro 1. consejo 141. num. 9. tuvo la Rota Romana penes Rubeum, part. 5. recent. decis. 615. num. fin. ibi: *Fuit enim responsum, quod quando petitorium perimit ipsam possessionem, potest de eo agi, & in iudicio manutentionis.*

22 Y quando faltaran estos terminos, no ay duda en los de el pleyto presente, deven influir, y atenderse todas las excepciones, y razones, que miran à el petitorio, por hallarse liquidamente probadas en los autos, sin requerir mas alto conocimiento, por averse intentado, como se intéta, el auxilio de la manutencion, hechas, y publicadas las probanças, estando para concluirse el pleyto en lo principal, leg. 6. §. *Iulianus, versic. Ibidem, ff. ad exhibendum, ibi: Iudicem per arbitrium, sibi ex hac actione commissum, etiam exceptiones astimare debere, quas possessor obijcit, & si qua tam evidens sit, qua facile repellat agentem, debere possessorem absolvi, si obscurior sit, vel qua altiore habeat questionem, differendam in directum iudicium,* Dom. Molina de Primog. lib. 9. cap.

13. num. 18. Dom. Olea tit. 5. quæst. 10. num. 20. sig-
 nantèr, parece describe nuestro hecho, ex Caput. q.
 lib. 2. decis. 1. Agustín Barbosa lib. 2. voto 62. num. 22.
 ibi: Nequè obstat, quod exceptio remissionis pensionis;
 cum sit altioris indaginis, non impediatur executionem
 obligationis cameræ, quia dicitur altioris indaginis;
 quando ante executionem petitam non fuit probatus
 dictus incurfus Banitorum, & damna per eos illata;
 secus verò quando est probatus, prout in hac causa, & c.
 Posthio de manutent. tom. 1. observat. 42. num. 140.
 ibi: Semperquè admittitur exceptio respiciens merita,
 seu dominium, & petitorium, vel possessorium plena-
 rium, seu non Iuris possessoris; vel dominij alterius;
 ubi est liquida, clara, & notoria, & non eget probatio-
 ne, nec aliquo modo ofuscatur; Y despues en el num.
 151. explicando la que es excepcion clara, y noto-
 ria, dize, entre otras, es aquella, que consta de los au-
 tos, ibi: Vel aliàs ex actis per clara iura, & publica
 instrumenta producta, seu per claras depositiones te-
 stium, Faciunt. tradd. per Dom. Larrea allegat. 15. d.
 num. 23. & per Garciam de nobilit. gloss. 12. num. fin.
 versic. Et dicitur.

FIRMAMENTO DE LA defensa de las Regalias.

23 De estos presupuestos deriva sin violen-
 cia, ni ponderacion, el firmamento juridico, en que
 estriba el derecho de su Magestad; pues hallandose la
 Ciudad de Zamora, por si, ò por los dueños, que se
 mencionan, poseedora de los oficios de Andadores;
 con las qualidades referidas, es preciso exhiba titulo,
 ò privilegio de su Magestad, para justificar la poses-
 sion que alega, y no exhibiéndole, queda la posesion
fin

sin nombre, ni substancia de tal, en terminos de nuda detentacion injusta, y ocupacion de las Regalias, con clara resistencia de derecho; particularmente en el caso de este pleyto, confesando, como confiesa, tiene tal titulo, y privilegio especial, que en otra ocasion ha presentado, *extradditis per Pareja de instrument. edit. tit. 9. resolut. 2. num. 16. ibi: Nam si specialiter dixerit Ius sibi competere, ex tali, aut tali instrumento, vel prout constat ex tali instrumento, absque dubio poterit urgeri, cum ex ipsiusmet confessio- ne prolata in articulis, seu libelo, pateat instrumentum esse in rerum natura, ad quod se refert; &c.* y assi lo ha practicado la Sala, como se dirà despues.

24 La Ciudad en ningun tiempo, por si, ni por los Andadores, ha exhibido titulo, ni Privilegio alguno, para obtener el derecho de crear estos Oficios de Andaduria perpetuos, con su nominacion, deputados à la cobrança de las Reales Rentas, con tan excesivo salario, y gravissimo tributo de las Ochavas, como se reconoce manifestamente de los autos, haziendo corta reflexion à ellos.

25 Siendo assi, que el año pasado de seiscientos y sesenta y cinco, parecieron en esta Chancilleria los Procuradores Generales de tierra de Sayago, y tierras de pan, y vino, y pusieron demanda à los Andadores, sobre el derecho de las Ochavas, negando tuviesen para su percepcion, titulo, ò Privilegio alguno; y aviendose opuesto por parte de los Andadores la excepcion de cosa juzgada, y transigida, en otro pleyto antiguo, que no se halla. Replicaron los Procuradores Generales, no averle tratado en aquel primer litigio de este derecho, si solo de los excesivos salarios que percebian por la cobrança de los Reales devitos: Y aviendose mandado por la Sala respondiessen los Andadores derechamente, no

consta exhibiessen titulo, ni Privilegio alguno; antes de la diformidad de las sentencias se reconoce probaron solamente la possession.

26 Y igualmente se convence la equivocacion que oy padece la Ciudad de Zamora, pues aviendosele mandado por autos de vista, y revista, en el litigio presente, exhiba el titulo, que dize tener para la creacion de estos Oficios, y derecho de las Ochavas; responde, le exhibió, y presentò en aquel primer pleyto antiguo, que no parece; siendo assi, que en el no se tratò de este derecho, si solo del exceso de los salarios, como consta del segundo pleyto del año de quinientos y sesenta y cinco; y quando se huviesse tratado, es de ninguna substancia la voluntaria assercion de la Ciudad, como en nuestros terminos magistralmente considera el señor Cardenal de Luca de *jurisd. disc. 11. n. 6. ibi: Quo verò ad alterum fundamentum privilegij super territorio separato, quod ex dicto excidio, cum alijs scripturis, ac etiam cum sacra supellectili, amissum supponebatur; illud videbatur satis debile, ac omninò contemptibile, cum alia non daretur probatio, nisi illa casus, ac peremptionis scripturarum in genere, quod in proposito nullius est momenti, licet enim non negetur possibilitas probandi per testes veritatem scriptura casualiter amissa; Nihilominus ultrà probationem in genere ipsius casus, exigitur etiam, quod testes valde periti, puta, Doctores, & Notarij, satis rectè, & concludenter deponant, tam de illius tenore, quàm de eius statu, & qualitate, &c.* Profigue con grandes fundamentos, y autoridades, y concluye el numero diziendo: *Vnde propterea cum in hac facti specie nulla daretur probatio, nisi illa casualis amissionis scripturarum Monasterij in genere, istud motivum remanebat disputatione indignum.*

27 Con que se igniere, y concluye inevitable-

2000

mcq-

mente, deve la Ciudad, ò qualquiera persona que de ella tuviere causa, ser despojada de hecho, de semejante ocupacion, y detentacion injusta de las Regalias de su Magestad, como prueban los Authores referidos en el segundo presupuesto, sin que pueda tratarse de la manutencion; assi porque el Principe no litiga sin posesion, Dom. Covarrub. lib. 1. var. cap. 16. a num. 10. Peregrino de iure fisci, tit. 8. de prescript. num. 24. & cons. 3. num. 108. cum seqq. Gutierrez lib. 3. pract. quest. 19. num. 15. cum seqq. Jacobo Cancerio lib. 3. variar. cap. 14. num. 42. como porque naturalmente implica dever en vn mismo tiempo ser despojado, y manutenido vn poseedor, Arg. text. in leg. 3. §. causa. ff. de Carbon. edit. leg. in condemnatione 173. §. fin. ff. de reg. iuris, leg. in nostrum, ff. eodem, leg. Titia 100. ff. de conduct. & de non fract. ibi: *Ridiculum est enim eandem, & ut viduam, & ut nuptiam admitti*, tienen, y defienden esta conclusion Bartolo in leg. 1. §. huius inter dicti, num. 3. ff. *uti possidetis*; Dom. Covarrubias pract. quest. 17. num. 6. verfic. *Primo*, & ibi plures Faria, Juan Gutierrez dict. lib. 3. pract. quest. 19. num. 17. Rota, Penes Rubicum part. 5. recent. decis. 605. & decis. 615. Dom. Cardinalis de Luca de regalib. disc. 146. num. 16. Cancerio lib. 3. variar. cap. 14. num. 42. Postio de manutent. obser. 44. num. 30. & num. 33. y en la tuitiva que se concede en Portugal, semejante à nuestro interdicto *uti possidetis*, ò remedio summatissimo de *interin*, defiende la misma sentencia Antunez de donat. Regijs, 2. part. cap. 32. num. 62.

EXCEPCION PRIMERA.

28. Empero ocurre luego la evasión de este tan
fun:

fundado principio, diciendo, procede, quando se alega, y prueba possession de tiempo limitado, ò prescripcion ordinaria, pero no quando se alega, y prueba costumbre antigua, ò prescripcion longeva inmemorial: Porque en tales terminos los mas de los Autores citados, y otros muchos afirman ay lugar à la manutencion, y aun à la retencion, y adquisicion de qualquier Derecho, *etiam contra Principem*, porque la prescripcion inmemorial induce vehementemente presumpcion del justo innicio de la possession, y por ella se representa, y finge titulo, sin necesidad de exhibirle, *leg. 1. §. fin. ff. de aqua pluvia arcenda*, ibi: *Vetustatem vim legis obtinere, leg. hoc iure, §. ductus aqua, ff. de aqua quotid. & estiva*, ibi: *Ductus aqua, cuius origo memoriam hominum excedit, iure constituti loco habetur*, Dom. Castillo *lib. 7. de tertijs, cap. 27. per totum*, Dom. Larrea *allegat. 119. num. 14. cum seqq.* Novario *de gravam. vassal. grav. 2. num. 12. cum seqq.* Antunez *de donat. Regijs, part. 3. cap. 45. à num. 7.* latè Dom. Laurentius Matheu *de reg. Regni Valent. cap. 6. §. 1. num. 19. cum multis seqq.*

29 Y en nuestros terminos parece es decisiva la ley 8. *tit. 15. lib. 4. Recopil.* donde se dize: Que si algunas personas se hallaren en possession de percibir algunas cosas, ò contribuciones de sus subditos, ò vassallos, obtengan en la possession, probando quatro años de transcurso de tiempo en ella, y en la propiedad, probando la inmemorial. Haze tambien la ley 2. *titul. 3. lib. 6. Recopil. iunctis*, Bobadilla *in politica, lib. 2. cap. 16. num. 117.* Juan Garcia *de expensis, cap. 9. num. 56.* Lagunez *de fractibus, part. 1. cap. 15. §. 4. à num. 109.*

30 Sin que desayude el grave sentimiento, y dolor que causara à la Ciudad, y à los que se utilizan del compendio tan considerable de las Ochayas, ver-

se

9

Se de Ipojados de el, despues de tantos años de inva-
riable possession, pues como dezia Plinio en el Paneg-
yrico à Trajano, hablando de el Fisco: *Manife-
stum est quanto dolore, & iniuria afficiantur homi-
nes, quando aliquid destringitur, & abraditur bonis;
qua sanguine gentilitate, sacrorum denique societate
meruerunt, quaeque nunquam ut aliena, sed ut sua;
semperque possessa, ac deinceps proximo cuique trans-
mitenda ceperunt.*

RESPUESTA.

31 Para satisfacer à esta principal dificultad, y
proceder con claridad en ella, assiento la distincion;
que dan los Authores comunmente, entre la adquisi-
cion, y goze de los Tributos, y à impuestos por su
Magestad, y la facultad de imponer nuevos Tribu-
tos, quando se trata de la prescripcion inmemorial de
alguno de estos derechos. Supuesta la distincion,
afirman, que si los Tributos y à impuestos miran à el
reconocimiento de la soberania, y potestad suprema
del Principe, son imprescriptibles. Empero, si no son
de esta calidad, pueden prescribirse por el subdito
contra Superiorem, por tiempo inmemorial.

32 En quanto à la facultad de indicir, ò impo-
ner nuevos Tributos, atendiendo à la disposicion del
Derecho comun, concuerdan los mas Authores ser
prescriptible por la inmemorial, *etiam contra Prin-
cipem*, por no ser de *regalibus maioribus*, c. 1. de *pres-
cript. in 6. c. super quibusdam*, vers. *Præterea de verb.
signif.* Pero atendiédo à las Leyes del Reyno, se hallá
varios entre si, por las palabras equivocas de la ley 1.
tit. 15. lib. 4. Recopil. ibi: *T assi mismo lo que las Leyes
dizen: Que las cosas del Reyno, no se puedan ganar*

E

por

por tiempo, se entienda de los pechos, y tributos à Nos devidos.

33 Vnos dicen: Que la facultad de imponer nuevos Tributos, queda prescriptible por la inmemorial, *etiam*, despues de esta Ley, que parece habla solo de los Tributos yà impuestos, ibi: *A Nos devidos, arg. text. in leg. precipimus, Cod. de appellat. leg. sancimus, Cod. de testament. Dom. Covarrub. in reg. possessor. 2. part. §. 2. versicul. Tertia species, Azvedo in dict. leg. 1. num. 51. Flores de Mena lib. 2. variar. quest. 21. §. 1. num. 51.*

34 Otros con mejor numen afirman no ser yà prescriptible esta facultad, despues de la Ley del Reyno, cuya disposicion prohibitiva, precipuamente la abraza, y comprehende. *Primo*, porque, no por otra razon se entienda prohibida la prescripcion de los Tributos yà impuestos, si porque son efecto de la potestad de imponerlos, luego con mas fuerte motivo ferà imprescriptible la misma potestad; *Authentic. vult magis cum vulgatis, Cod. de Episcop. & Clericis.* *Secundo*, porque es sin duda de mas perjudicial efecto la facultad de imponerlos, que los mismos Tributos, quando se trata de la adquisicion por tiempo, porque con la adquisicion de los Tributos impuestos, se perjudica solo à el Principe: con la adquisicion de la facultad, à el Principe, y à el Vassallo. *Tertio*, porque si la ley 1. no comprendiera la facultad de imponer nuevos Tributos, y se entendiera solo de la adquisicion de los impuestos, quedara inutil su disposicion, porque los Tributos yà impuestos, que miran à el reconocimiento de la Suprema potestad, por Derecho comun eran imprescriptibles, y las indiciones extraordinarias, que no tienen este objeto; antes, y despues de la ley pudieron prescribirse; luego, excluida la facultad de indiciar, queda superflua

Aña la ley. *Quarto*, porque fuera igualmente inutil la ley segunda del mismo titulo, y libro, donde se prohibe la adquisicion por tiempo, de las alcabalas, pues siendo este Tributo de los impuestos, quedara comprehendido en la disposicion antecedente, siendo, como es la palabra Tributo, generica, y comprehensiva de qualquiera publica erogacion, Antunez de donat. Regijs. part. 3. cap. 1. num. 2. *Quinto*, porque fuera tambien frustranea la ley 15. del mismo titulo, y libro, que es sin duda explicativa, y modificativa de la ley primera, como se dirà despues.

35 Y no obstan las ultimas palabras de la ley, ibi: *Tributos à Nos devidos*, pues estas no demuestran la materia, cuya adquisicion se prohibe, si embuelven la razon de la prohibicion; porque como la palabra pecho, ò tributo, dize, precisa relacion à la Soberania, y Magestad de el Principe, Dom. Larrea, *allegation. 10. numer. 9.* no tanto se incluye en la prohibicion, la materia de el presente Tributo, quanto la relacion formal de su deuda; son de este sentir, aunque no lo fundan, Camillo, *Borrelo de pract. Regis Cathol. cap. 11. numer. 34. § 42.* Dom. Amaya *in leg. omnes 3. Cod. de annonis, § tribut. num. 25.* D. Didacus de Balmafeda *de Collectis, quest. 4. num. 6. § 7.* ibi: *Qua lex, § si possit intelligi de Collectis, § tributis Regi debitis, § non de iure Collectandi, tamen eius germanus, § verus intellectus, seu sensus est, §c. Non possint hoc ius collectandi per tempus immemorabile acquirere,* Antunez de donat. Regijs. part. 3. cap. 1. num. pen. § *fin. faciunt tradita,* per Dom. Solorzano *de iure Indiarum, tom. 2. lib. 3. cap. 2. num. 25. & per Frasso de Reg. Patronat. tom. 2. cap. 95. num. 66.* donde hablando generalmente de todas las Regalias, dà vna especial razon, para que no puedan adquirirse por tiempo.

No

36 No obsta tampoco la ley 8. tit. 15. lib. 4. Recopil. que habla, y se entiende de señores de Vasallos, à quienes mas facilmente se tolera la costumbre de llevar, y perceber algunas imposiciones de sus Subditos, por razon de la jurisdiccion que tienen, y comodidades que retribuyen en los pastos, tierras, y hervages; y como en señal, y reconociendo del señorio, y superioridad; siendo la percepcion moderada, y tolerable, como expresa la misma ley, ibi: *Algunas cosas, y sin repugnancia, ò mormuracion de los subditos, como con Bobadilla, Peregrino, Capicio Galeota, Cancerio, el señor Solorçano, y otros muchos, tiene D. Diego de Balmaseda de Collectis, dict. quæst. 4. num. 18. § num. final: razones, y circunstancias, que cessan todas en el hecho presente, pues ni la Ciudad tiene jurisdiccion, ni presta comodidad alguna à los vezinos de su territorio, y el Tributo de las Ochavas es tan grave, è inmoderado, como se reconoce, percibido en todos tiempos con repugnancia invariable de los contribuyentes, videndus Dom. Solorçano de iure Indiarum, tom. 2. lib. 1. cap. 1. num. 29. cum seqq.*

37 Y quando las leyes referidas tuvieran alguna duda en su disposicion, no la tiene en nuestros terminos la ley 25. tit. 6. lib. 3. Recopilat. donde enixamente se prohibe à las Ciudades imponer contribuciones à los Pueblos, y vezinos, que excedan de tres mil maravedis arriba, no obstante, que aleguen costumbre en hazerlas, y executarlas, ibi: *Mandamos, que no consentan hazer, ni hagan derramas sobre los Pueblos, sino como quieren las leyes, que disponen, que de tres mil maravedis arriba se no hagan, sin nuestra licentia; Y mandado, aunque digan, que estàn en costumbre de repartir algunos maravedis para sus gastos, ò para otra qualquier cosa. Et quidquid procedat*

Dat en los señores de vassallos, y otras personas particulares, que las Ciudades no puedan hazer, ni llevar imposiciones algunas, aunque aleguen, y esten en costumbre inmemorial de hazerlas, ò percibir las; porque qualquiera costumbre se entiende abrogada, y irritada por esta ley, tienen Avendaño *in 2. p. mand. Reg. cap. 14. num. 5. y Azevedo in dict. l. 25. Glossa, que estan en costumbre.*

38 Assi porque reprobada indefinidamente la costumbre, se entiende improbada la inmemorial, *Glossa in Clement. fin. verbo: Quis de rebus Eccles. Dom. Covartub. lib. 3. var. cap. 13. num. 5. Fariaeus Additionator in dict. cap. 13. num. 18. Et num. 24. quam plures Fraso de Regio Patronatu Indiar. cap. 95. num. 58. ibi: Quapropter, quotiens lege aliqua particulari consuetudo reperitur prohibita in aliqua materia, communiter affirmari solet, eo casu, nequè inmemorialem admitti posse, ex eo, quod semper prohibitio operetur, prescriptioniquè resistat, &c.* Como por la especial razon, que muy à nuestro intento, cõsidera con juyzio Flores de Mena *lib. 2. variar. quast. 21. §. 1. num. 18. ibi: Sed eam defendendo dicere possumus, quod ut constat ex dict. leg. 1. tit. 6. lib. 7. Recopilat. Legislato Regius irrationabilem indicavit, Et contra bonum publicum, Et in damnum populorum huius Regni, quod vniuersitates ipsa, suamet autoritate, possent imponere Collectas, etiam ob publicas earum necessitates; nam ex hoc sequerentur mille absurda, Et inconuenientia, Et quod passim incolas Collectarent, Et bonis exhaurirent, necessitatesquè fingerent. Prater ea ipsi Rectores forsitan malo zelo, Et cupiditate moti, superfluas exigent, Et imbursearent, &c. videndus omnino vsquè ad finem numeri.*

39 Empero en los terminos de el hecho presente, no necessitamos de disposicion tan clara, y ter-

E

mi:

minante, de nuestras Leyes de el Reyno; pues ateniéndose solo à el derecho comun, no puede sufragar à la Ciudad de Zamora, ni à sus Andadores la costumbre, ò prescripcion inmemorial, con que pretenden protegerse, y defenderse; porque todo el firmamento de la inmemorial prescripcion, consiste en la presumpcion de titulo, y inicio justo, que por ella se finge, y induce, como afirman comunmente los Jurisconsultos, y Autores; y en el caso presente es imposible interviniesse en el inicio titulo, ò Privilegio de el Principe, en que concediesse à la Ciudad la facultad de imponer vn tributo tan grave, como el de las Ochavas.

40 Así porque la facultad de imponer tributo nuevo, no puede el Principe comunicarla, ni transferirla en otro, como con Rosental, Sixtineo, y otros, tiene Antunez de donat. Reg. dict. p. 3. cap. 1. num. 34. por vna especial razon de Arniseo, muy de el intento, ibi: *An autem tributa inferioribus communicari, vel donari possint? Videndum est. In qua questione distinguunt DD. ut scilicet ipsa tributi impositio, & potestas noua instituendi, non possit à Principe concedi, quia reservata est Principi, ut auaritia multorum repagulum obijceret, & pauperum saluti consuleret, ut bene advertit Arniseus dict. lib. 3. cap. 7. num. 7. in fine.*

41 Como porque en el estado, y forma, que oy se reconoce, y halla el tributo de las Ochavas, ni el Principe por sí le pudo, ni puede imponer; pues para la indiccion de impuesto, ò adyutorio extraordinario, es preciso concurren necesidad urgente, utilidad comun, y tiempo limitado, y medido à la misma necesidad, como describe el señor Amaya in d. leg. 3. Cod. de annonis, & tributis, num. 33. cum seqq. explicando la ley vnica, Cod. de superindicto. Y el

tri-

tributo de las Ochañas es sin necesidad, ni utilidad, perpetuo, grave, è intolerable; y si como considerò Vlpiano en la *ley apud Iulianum 40. §. constat, ff. de leg. 1.* es locura, y furor, el petar de el Principe lo que no suele hazer, ibi: *Si verò Salustianos hortos, qui sunt Augusti, vel fundum Alvanum, qui principibus vrbibus deseruit, legauerit quis, furiosus est talia legata testamento adscribere; Et postea, ibi, quoniam commercium eorum, nisi iussu Principis, non est, cum distrabi non soleant.* Qué se dirà de vna concession, que ni puede, ni deve hazerla?

42 Siendo, pues, imposible el titulo en la realidad, con las circunstancias presentes, lo es con mayor razon en la ficcion, no pudiendo esta mas, que la verdad, y la naturaleza, *leg. adoptio, ff. de adoptionibus, leg. filio, quem pater, ff. de liber. Et posthum. ibi: Quia veri patris adoptivus filius numquam intelligitur, ne imagine natura veritas obumbretur,* y consiguientemente queda enervada, y sin vigor alguno, la costumbre inmemorial, en que estrivan la Ciudad, y sus Andadores, en razon sola de tiempo, que no es modo de inducir, ni de quitar derechos, y obligaciones, *leg. obligationum, ferè 45. §. placet, ff. de obligat. Et actionib.* como doctamente funda, y tiene con muchos Juan Garcia de nobilitat. gloss. 12. num. 8. refiriendo à este por vno de los modos de destruir la inmemorial.

43 Y en nuestros terminos tiene la misma sentencia Antunez de donat. 3. part. cap. 1. num. 35. ibi: *Quare cum hac iura non sint concessibilia, utique neque prescriptibilia sunt aliquo temporis spatio,* Camillo Borrello de prest. Regis Catholici, cap. 18. num. 37. ibi: *Quia quod non licet per contractum, nec licet per consuetudinem, vel prescriptionem, arg. leg. non impossibile, ff. de pactis,* Alexandro Sperello

tom.

Tom. i. decis. 37. num. 30. cum sequentib. No es prescriptible lo que no es concessible; porque no siendo concessible, no puede inducirse, ni fingirse titulo; y no fingiendose titulo, no puede tampoco presumirse justo inicio, y buena fee en el exordio de la posesion, sin la qual no procede prescripcion alguna, aunque sea inmemorial, cap. final, de prescriptionib. vbi Abbas num. 17. Dom. Covarrub. in reg. possessor, 2. part. §. 8. num. 4. Mascardus de probat. conclus. 1213. num. 46. Dom. Solorçano de iure Indiar. tom. 2. lib. 1. cap. 1. num. 33. Dom. Molina de Primogen. lib. 2. cap. 6. num. 67. cum pluribus Julio Caponio tom. 3. discept. forens. discept. 193. num. 31.

44 Aunque es felicidad del Principe poder todo quanto quiere, es grandeza suya executar solo lo que puede, como dezia Plinio en el Paregiritico à Trajano, ibi: *Vt enim felicitatis est posse quantum vellis, ita magnitudinis est, velle quantum possis.* Y aunque el Principe, como legislador se dize estar sobre las leyes, sin comprehenderse en ellas, es constante debe professarse illigado à su observancia, y que la razon natural en que se fundan, le obliga, y le comprehende, leg. Imperator 23. ff. de leg. 3. leg. digna vox, Cod. de legibus, D. Solorçano emblem. 69. cum lem. pareto legi, quisquis legem tuleris, per text. in cap. cum omnes de constitut. D. Covarr. in cap. alma mater de sententia ex comun. 1. part. §. 1. n. 5. P. Suarez de legib. lib. 3. cap. 35. num. 4. P. Lessius lib. 2. de iustitia, cap. 15. dub. 5. P. Castro Palao opera moralia, tom. 1. tract. 3. disp. 1. punt. 24. §. 1.

45 Conque si hemos de presumir titulo, ò privilegio del Principe, para calificar la costumbre, ò prescripcion inmemorial, que alegan la Ciudad de Zamora, y sus Andadores, para percebir el tributo de las Ochavas, es preciso le presumamos legitimo, y

cont

concedido con justa causa; pues aunque afirman los Autores, que por la immemorial se presume aver intervenido el titulo mejor del mundo, esto se entien- de en razon de firmeza, no en razon de iniquidad, y injusticia, porque el titulo, ò concession iniqua de tri- buto, aunque sea la mas vtil à el interesado, es la peor del mundo, y no podemos presumirla del Principe; ni la Ciudad guerrà, que la presumamos, optimè ad rem Lagunez de fructibus, 1. part. cap. 15. §. 2. numer. 13. donde hablando de la sentencia de Archidiacono, in cap. si quis Romipetas 24. quest. 3. que reconoce li- bre facultad en el Principe, en conceder gracias, y privilegios, la limita en nuestros terminos, ibi: *Quia hoc, meo iudicio, intelligi debet in his, qua merè gratio- sa sunt, nullumque tertij praiudicium, sed solum iu- ris dispositionis derogationem continent; secus quando in tertij praiudicium, ut in nostro casu, quo valdè his extraordinarijs impositionibus subditi gravarentur; in his enim, ut nec in similiarum tributorum impositioni- bus, nulla absque legitima causa Principi est potestas; quidquid contrarium multi ex Aulicis Principum po- testati adalantes, rectè per eos fieri posse, ipsis consu- lant, vel potius fallant; manet tamen Deus maximus, cuncta ex alto respiciens, qui falli nequit.*

46 Pudo, pues, ser hecha la concession por cau- sa de alguna necesidad publica, para fabrica de Puente, ò de las Casas de Ayuntamiento, y para su guarda, y seguridad, por las alteraciones del Pueblo, como afirma vn testigo de la probança, ò finalmente por razon de salario de la cobrança de las Rentas Reales, à que se deputaron estos officios de Andadores. Qual- quiera de estas causas, puede, y debe presumirse pa- ra justificar el justo inicio, y exordio de la possession, y presumir legitima la prescripcion immemorial en su rayz, y principio.

G

Pea

47 Pero queda por otra razon en los terminos que nos hallamos, entero el derecho de las Regalias, porq̄ las causas referidas de necesidad grave, y urgente, y otra qualquiera q̄ pueda i maginarle de este genero, se halla aver cessado; pues la Ciudad no necessita de Puente, ni de otras Casas de Ayuntamiento, ni los Regidores de guarda en tierra tan pacifica, y se reconoce notoriamente de los autos, que el producto de las Ochavas, cede en utilidad de personas particulares. Razon, que igualmente excluye qualquiera causa de remuneracion de servicio hecho à su Magestad por la Ciudad, quando no fuera tan inverisimil, le hiziesse con tan grave perjuyzio de los vezinos de su territorio, y la Ciudad en todos tiempos no huviera negado perceber por si utilidad alguna de este derecho.

48 Igualmente ha cessado el motivo de la cobrança, por la vigilancia en su provecho de los mismos Andadores, que llevan salario tan crecido, como el de quatro ducados en cada vn dia de los que se ocupan, haziendo renta simple, benefical, y lucrativa, la de dos mil y quatrocientas fanegas de pan en cada vn año; y porque el año passado de seiscientos y ochenta y tres, fue servido su Magestad dar mejor forma, y mas conveniente à sus subditos, en la cobrança de sus Reales Rentas, mandando, que las Justicias de las Ciudades, Villas, y Lugares de estos Reynos, las cobren, y recauden por su quenta, y riesgo.

49 Y es cosa durissima, y agena de todo fundamento juridico, quieran los Andadores persistir en la administracion, y cobrança de hacienda agena, sin la voluntad de su dueño, debiendo estar en el arbitrio libre del Principe, mudar, y quitar estos Administradores, y cobradores, quando quisiere, sin que puedan hazerse fuertes en su interes, por la costumbre, ò prescrip

cripcion; pues lo que pende de mera facultad, no es prescriptible por algun tiempo, *leg. operis non imposi- tis, ff. de operis libert. leg. qui iure familiaritatis 41. ff. de acq. poss. optimus ad rem text. in leg. Proculus 26. ff. de damno infecto, ibi: Multumque interesse, utrum damnum quis faciat, an lucro, quod adhuc faciebat, uti prohibeatur, D. Castillo de tertijs, cap. 32. per totum, D. Amaya in leg. unica, Cod. de auro coron. à numero. 31. Alvarus Velasc. consult. 180. Cancerio var. 2. part. cap. 2. num. 109. plures Ayllon ad Gomezium, lib. 1. var. cap. 9. num. 27. in fine.*

50 Y à ninguno puede compelerse à que tenga vn administrador perpetuo de su hazienda, aunque le ayga nombrado con tal calidad, y ofrecido, y jurado, no revocarle, como con Bartulo, y otros antiguos, tiene Muñoz de Escobar de ratiocinijs administr. cap. 6. num. 83. ibi: *Eo quod non possit constitui procurator irrevocabilis, § postea, ibi: Etiam stante iuramento de non revocando, § c.*

51 Aviendo cessado la causa de la concession, que se dize hecha por su Magestad, como es preciso se confiesse en los terminos presentes; y siendo esta causa de su naturaleza final, y precisa, que constituye parte substancial del privilegio, pues sin ella no puede existir *iure fori, aut poli*, es sin duda debe cessar, y desvanecerse la misma concession, aunque le confesemos inicio justo, y titulo verdadero, quedando desnuda, y sin fuerza para su retencion, y continuacion, *leg. hac conditio, ff. de condict. indebiti, ibi: Hac conditio ex bono, § equo introducta, quod alterius apud alterum sine causa deprehenditur, revocare consuevit, mejor texto, y mas literal la ley 1. ff. de condict. sine causa, ibi: Si vè autem ab initio, sine causa promissum est, si vè fuit causa promitendi, qua finita est, vel secuta non est; dicendum est, conditioni locum fore, leg. nihil*
in

interst. ff. de nautico fœn. ibi: Nihil interst traiecitia pecunia, sine periculo creditoris accepta sit, an post diem constitutum, & conditionem impletam periculum esse creditoris desierit, utrobique igitur maius legitima usura fœnus non debetur.

52 Y à nuestro intento expressa la razon Julio Paulo en la ley *ex factō 43. ff. de vulgari*, donde aviendo vn particular impetrado del Principe, le fuesse licito substituir pupilarmente à su hijo mudo, mayor de catorze años, y hecho con efecto la substitucion; si despues el mudo calasse, y tuviesse hijos, dize el Confulto cessa luego la disposicion, aunque en su formacion, y inicio fue justa, y legitima: y que procede lo mismo en vn hijo furioso, que despues buelve à razon; y à vna, y otra decision *subijcit, ibi: Etenim iniquum incipit esse beneficium Principis, si adhuc id valere dicamus, auferret enim testamenti factiōem homini sana mentis, & postea, ibi: Nequē enim, aut patrem, aut Principem de hoc casu cogitasse, verisimile est.* Confidere, pues, qualquiera de moderado discurso, hallandose oy imposicion tan grave, como la de las Ochavas, en el estado, que manifiesta el pleyto, quanto tiempo ha que començò à ser iniquo el beneficio de el Principe; y si acaso, quando hizo la concession que se alega, cogirò, ò pudo pensar de exito semejante.

53 Conspiran en este principio los Sumos Pontifices *in cap. generaliter 16. quest. 1. cap. tua de Clericis non resident. & in cap. Abbate in fine, de verbor. significat.* y la comun opinion de los Authores que asientan por conclusion, deven ceslar los Privilegios, que tienen tracto successivo, como el que se alega, cessando el motivo, y razon final de su concession, *latissimè*, Andreas Tiraq. *in tract. cessante causa*, Agustinus Barbossa *axiom. 40. num. 4. & 5.*

fig.

signanter, Castitō Palaō *opera moralia*, tom. 1. tract. 13. disput. 4. punt. 15. per totum, maxime, num. 5. cum sequentib. Joseph Ramonio *consil.* 56. à num. 12. y en materia de Tributos, Dom. Menchaca *in controvers.* vsu freq. cap. 10. numer. 44. & de success. *progr.* lib. 1. *prafact.* 98. P. Sanchez *in consilijs Moral.* lib. 2. cap. 4. dub. 8. P. Molina *de iust.* tract. 23. *disput.* 667. y otros muchos que alegan, hablando de la obligacion de el Subdito, y Vassallo para con el Principe, en que discurren con la moderacion, y discrecion que deven, sin tocar, ni disputar el caso presente, ò porque es dificultoso ocurra à la imaginacion, sin el successo; ò porque su especie no es capaz de disputa, ni question.

54 Pero es muy del intento la opinion bien fundada de Lagunez *de fructibus*, 1. part. cap. 15. §. 2. donde aviendo aconsejado à el Principe, no haga semejantes concessiones à señores de Vassallos, siédo mas tolerable remunerar sus servicios con los tributos, que paga todo el Reyno, que con concession de nuevos gravamenes en particulares Pueblos, *subijcit.* num. 17. *Qua proxima nostra resolutionis declaratio, ut Vassallorum in fauorem dominorum seruiturorum impositiones virtute Regij Priuilegij, non aliter quam ex legitima causa procedant, aliorum quoque tributorum generalium exemplo comprobatur, quorum similiter, necnon & aliorum iurium Regalium Priuilegia, non ex mera causa lucretiua, sed ex iustis meritis publicam utilitatem respicientibus, aliavè simili causa onerosa, per Principem concedi debent, ut ex Castillo, Mastrillo, & alijs dictum manet supra ex num. 6. Immo, & quod aliter concessa in totum reuocentur, vel solum ad meritorum modum, vel causa onerosa quantitatem substineantur, &c.*

55 Ni solo se halla celsar la razon final de el

H

asser

asserro titulo de su Magestad , verdadero , ò fingido , como queda probado; si tambien se reconoce la costumbre, y possession, que se alega , de crear los officios de Andadura con sus ministerios, y aprovechamientos; en todas sus circunstancias, irracional, è iniqua notoriamente, como se hallará con facilidad, haziendo reflexion à las que manifiestan los autos.

56 Los Actores, Aparitores , ò Exactores de tributos, de que se componia la familia de los Publicanos, segun Bulengero de Imper. Romano, lib. 9. cap. 3. Dom. Amaya, & Iacob. Gothofredo in rubr. Cod. de exact. tribut. fueron en todos tiempos odiosísimos, en la Republica, por las crueldades, extorsiones, y codicia con que frequentemente proceden, viniendo à ser peor, y mas grave la cobrança , que los mismos tributos, como dixeron Erasmo. in Adagijs , pag. 457. y el señor Solorçano in Emblem. 84. numer. 2. Profiguen con mucha erudicion ; Camillo Borrello de prast. Reg. Cathol. cap. 11. num. 12. cum sequent. vbi: *Publicanum, ex eo dictum putat, quod sit publicus canis, qui non solum transeuntes mordeat, sed venatione quadam in eosdem tanquam immanis fera, velut in lepores, grassetur, & scuiat*, Dom. Solorçan. dict. emblem. 84. & Dom. Amaya in leg. nemo carcerem, Cod. de exact. tribut. in princ.

57 No faltan las señas à los Andadores de Zamora ; así porque quando tienen corto precio los granos , descuydan maliciosamente en cobrar las Ochavas ; y quando le tiene crecido , van, y cobran de los Lugares cinco, ò seis mil fanegas, por el tributo de dos , ò tres años; y viviendo tan vigilantes à su provecho, se portan tan negligentes en el ministerio de la cobrança de los Reales deviros, que dan lugar, à que los Governadores de Zamora embien otros Ministros con crecidos salarios, ocasionando en todos

exilis

H

tiem:

tiempo tantos litigios, y gastos à aquellos miserables vezinos, para obligarles à que cumplan con su obligacion, como se reconoce de los autos.

58 Como porque todo su cuydado, y conuato se ha dirigido, y dirige, à crecer los salarios de el tiempo en que se ocupan, aviendo llegado à tan intolerable exceso, que deviendo llevar solos dos reales por dia, de cada Lugar, segun la carta Executoria de el año passado de seiscientos y doze, llevan ocho de cada Lugar, de diez años à esta parte, llegando el salario à quatro ducados por dia, como consta de la probança, verificandose por partes lo que de Seronato dixo Sidonio *lib. 2. epist. 1.* referido por Jacobo Gothofred. *in leg. unica, Cod. Theod. de superind.* pues la Ciudad, *indicit ut Domina*, y los Andadores, *exigunt, ut tyrani*. Motivo, que por si solo bastava, para privarles de los officios, *iuxta text. in cap. ea qua de avaritia 12. de censibus*, ibi: *Cum autem propter B. Petri visitationem, denariorum collectam per Archidiaconatus vestros feceritis, Ecclesias, vel Parochias non grauetis. Quod si secus presumpseritis, id quod videmini habere, auferetur à vobis, leg. fin. Cod. vectigalia noua sibi: Si Prouincialium nostrorum querella de conductorum auiditate extiterit, & probatum fuerit ultra antiquam consuetudinem, & nostra terminos insonis, aliquid eos profligasse: rei tanti criminis perpetuo exilio puniantur.* Y à la Ciudad de el Privilegio, que dize tener, por el abuso que se manifesta, y conoce, *cap. ubi, distinct. 74. cap. privileg. 11. quest. 3. cap. licet de Regular. cap. ut privilegia de privileg. cap. contingit 2. de sentent. excomun. P. Suarez de leg. lib. 8. cap. 36. à num. 4. P. Basilius Ponce de matr. lib. 8. cap. 18. num. 39. P. Castro Palao opera moral. tom. 1. tract. 3. disput. 4. punct. 20. in princ.*

Por

159 Por esta razón en el Imperio del Oriente,
no se permitia, que los exactores de Tributos duras-
sen en el ministerio mas de vn año, ò à lo sumo dos,
si la costumbre, ò necesidad lo pidieste, *leg. nemi-
nem 4. Cod. de suscept. § Arcarijs*, que se sacò de el
text. in leg. 22. Cod. Theod. eodem tit. donde con vivos
pinceles descriven à estos Andadores, Valentiniano,
y Theodosio, *ibi: Non perpetui exactores in conti-
nuata vexandorum Prouincialium potestate, veluti
conclusionum dominatione, teneantur, sed per annos
singulos iudiciaria sedulitate mutentur: Nisi aut
consuetudo Ciuittatis, aut raritas ordinis, eos per bien-
nium esse compellat. Quod nisi factum fuerit scias te,
§ officium tuum, non minus multa, quam graui pena
esse compellendum, facit text. in leg. 9. Cod. Theod. de
Execut. § Exact. ibi: Ne exacto annuo spatio, eius
regionis visceribus prador insideat.* Y oy se practi-
ca, y deve practicar en estos Ministros Inferiores, à
exemplo de los Magistrados, y Juezes, por los incon-
uenientes, y daños que causa la perpetuidad de los
oficios, *leg. 1. tit. 7. lib. 3. Recopil. latè Otero de offi-
cial. Reip. cap. 7. per totum.*

60 Son los Tributos la sangre mas acendrada, y
costosa de los Vassallos, ofrecida como victima à el
Principe, para el establecimiento, y continuacion de
la paz, *cap. tributum 23. quest. 8. ibi: Tributum pro
pace, § quiete, qua nos tueri, § defendere debent, Im-
peratoribus persolvendum*, y para otros fines de pu-
blica, y comun necesidad, ò vtilidad, que consideran
à cada passo los Authores referidos por Antunez de
Portugal *de donat. Regijs, part. 2. cap. 24. num. 80.*
y si en el Cesar juzgò Seneca *in lib. de consolat. ad
Helviam, cap. 9.* por abominable vicio el empleo en
vlos particulares diuersos, *ibi: Caius Cesar, quem
mibi videtur rerum natura edidisse, ut ostenderet,
quid*

*quid summa vitia in summa fortuna possent, centies
 sextertio canavit uno die, & in hoc omnium adiutus
 ingenio, vix tamen invenit, quomodo trium Provin-
 ciarum tributum una cena fieret, Dom. Salcedo in
 Theatro honoris, glossa 46. num. 22. cum seqq. Què
 podrá dezirse del que oy tiene el Tributo de las
 Ochavas, hecho mayorazgo, y hacienda de ocho
 personas privadas? siendo aun de peor calidad, se
 hallen fundadas Capellanias, y socorridos Hospitales
 con algunos de estos Oficios de Andaduria, pues
 como dixo el Pontifice Gregorio IX. mas bien orde-
 nada caridad, es socorrer con los Tributos à el neces-
 sitado, y miserable, que affigirle con ellos para so-
 correr à otros, cap. licet 4. de censibus, ibi: Quia eum,
 quem cecitas sua gravat, in humanum est nimis in
 collectatione affligere, cui debuerat ex Collectis, si esset
 necessitas misereri, cap. filius 5. iuncto, Dom. Gon-
 zalez ibidem, num. fin. de testam.*

61 Deven medirse, y proporcionarse con la
 substancia de los subditos, y con la necesidad, ò vti-
 lidad publica, à que se dirigen Dom. Solorzano embl.
 82. & 83. Antunez de donat. Reg. 3. part. cap. 1. nu-
 mer. 25. & alij quam plures congesti à Lagunez de
 fructibus, 1. part. cap. 14. §. unico, num. 38. & 39.
 particularmente los extraordinarios impuestos, ò so-
 bre indicciones, como el de las Ochavas, leg. 1. Cod.
 vectig. nova, ibi: Non quidem tenere permittenda
 est, novorum vectigalium exactio, sed si adeò tenuis
 est patria tua, ut extraordinario auxilio invari de-
 beat, allega Presidi Provincia, qua in libellum con-
 tullisti, qui re diligenter inspecta, utilitatem commu-
 nem intuitus, scribet nobis, qua compererit, &c. Dom.
 Amaya in leg. 3. Cod. de annonis, & trib. lib. 10. vi-
 dendus omnino Dom. Salcedo in Theatro Honoris;
 dict. gloss. 46. num. 22. vsque ad finem.

62. Y si en lo que produce este raro impuesto se mira à la utilidad, ò necesidad publica, no se halla alguna; si à la cantidad, es gravassima; y si à los contribuyentes, se halla ser intolerable peso, y carga; pues sobre los ordinarios impuestos, que pagan à su Magestad, y llegan à cien mil reales en cada vn año, contribuyen à la Ciudad, y à sus Andadores, dos mil y quatrocientas fanegas de trigo, y conteno, y quatro ducados en cada vn dia de los que se ocupan en la cobrança. Con que es preciso se acaben, y consuman aquellos pobres vezinos, viviendo, ò muriendo con el yugo de tan graves opresiones, como cõsiderò la ley 16. tit. 8. lib. 9. Recopil. iunctis, leg. *Et qui originem, §. præsentes, ff. de muner. Et honor. ibi: Ne sine discrimine frequenter iisdem opressis, simul viris, Et viribus, Respublicæ destituantur, Authent. ut Iudices sine quoque suffrag. §. cogitatio, collat. 2. ibi: Considerauimus enim, quod licet questus immodicus imminuatur Imperio; atamen nostri subiecti incrementum maximum percipient, si indemnes à Iudicibus conseruentur; Et Imperium, Et Fiscus abundabit, utens subiectis locupletibus, leg. 2. titul. 10. part. 2. ibi: No romando de ellos tanto en el tiempo que lo pudiesse escusar, que despues no se pudiesse ayudar de ellos, quando los ouiesse menester.*

63. Concurren, pues, la crueldad, y excessos de los Exactores, la exorbitancia de el tributo, y su empleo, en vsos, y comodidades particulares; y en tales terminos no falta circunstancia alguna para juzgar iniquissima, è irracional la costumbre de percibirle, y la de mantenerse en el ministerio perpetuo de la cobrança de las Rentas Reales; y como tal, de ver impedirse, y extirparse, *cap. mala, 8. distinct. ibi: Mala consuetudo, qua non minus, quam pernitiõsa corruptela vitanda est, nisi citius radicitus eruellatur in Pri-*

in legiorum Ius ab improbis assumitur, cap. fin. de consuetud. Alexandro Sperello tom. 2. decis. 179. num. 60. ibi: *Tum etiam, quia est contraria iuribus supra allatis in ratione naturali fundatis, & ideo irrationalis, & decis. 182. num. 35.* Fraso de Regio Patr. cap. 95. num. fin. ibi: *Neque consuetudini inhaerendum, nisi quando optimaratione nixa animadvertitur, Casiodorus lib. 7. variar. epist. 1. Non putatur, inquit, omnis consuetudo probabilis, cautum debet reddere, non sequacem, error alienus, &c.* P. Suarez de leg. lib. 7. cap. 19. Flores de Mena lib. 2. variar. quest. 21. §. 1. num. 18. Dom. Larrea allegat. 15. num. 12. in fine, latè Dom. Gonzalez in dict. cap. fin. de consuetud. D. Laurentius Matheu ubi infr. n. 26.

64 Y si la costumbre no tiene por sí fuerça para mantenerse contra la ley, ò contra razon, quando militan separadas, *leg. cōsuetudinis 2. C. qua sit longa consuetudo, ibi: Non usque adeo sui valitur a momento, quod aut rationem vincat, aut legem, cap. cum causa 8. de sent. & re iudic. ibi: Nunquam tamen veritati, aut legi praiudicat: como se mantendrá quando las leyes del Reyno, y la razon natural conspiran vnidas contra ella, como en el caso presente? Pues quando le dieramos contra la ley 25. tit. 6. lib. 3. Recopil. igual fuerça, y vigor, q̄ à el Privilego expresso, y claro del Principe, aviendo llegado à terminos tan nocivos, y perjudiciales à el publico estado de aquellos Pueblos, y à el interes del Real Patrimonio, deviera igualmente cessar, y extinguirse, como el mismo Privilegio, cap. susestum 9. de decimis, cap. quanto de censibus, cap. rescripta 25. quest. 2. leg. 5. tit. 20. part. 1. leg. 43. tit. 18. part. 3. Dom. Larrea allegat. 50. numer. 25. Dom. Solorzano in Polit. Ind. lib. 2. cap. 23. propè finem, Dom. Cardenalis de Luca de decimis, disc. 3. num. 10. cum seqq. & de Regul. disc. 2. num,*

num. 24. Dom. Laurentius Matheu de Regim. Regnè
Valent. tom. 1. cap. 6. §. 1. num. 26. ibi: Et sic dum
irrationabilis, non sit, effectus suos operabitur.

EXCEPCION SEGUNDA:

65 En segundo lugar se o pone, y alega por la Ciudad, y sus Andadores la excepcion de cosa juzgada, en virtud de la carta executoria, expedida en esta Real Audiencia, por el año pasado de quinientos y sesenta y nueve, à favor de los Andadores; aviendose disputado, y deducido en juyzio, el mismo derecho de percibir las Ochavas, por los Procuradores Generales de tierra de Sayago, y tierras de pan, y vino, à quienes se impuso perpetuo silencio.

66 Y parece que aunque la costumbre, ò prescripcion immemorial no les sufrague, les basta este gran fundamento para obtener, no solo en el articulo de manutencion, que oy intentan, si tambien en juyzio de propiedad; pues siempre ha persuadido la utilidad publica, y la misma autoridad de las leyes, y Magistrados, tengan algun fin los pleytos, y se crean con firmeza la verdad, y justicia de las determinaciones, *leg. singulis 6. ff. de except. rei indicata*, ibi: *Singulis controversijs, singulas acciones, & unum iudicium finem sufficere probabili ratione placuit; ne aliter modus litium multiplicatus summam, atque inexplicabilem faciat difficultatem, leg. terminato, Cod. de fructibus. & lit. expen. ibi: Post absolutum enim, dimissumque iudicium, nefas est, litem alteram consurgere, ex litis prima materia, leg. Nemo 3. Cod. de summa Trinit. ibi: Nam, & iniuriam facit iudicio Reverendissima Synodi, si quis semel indicata, ac rectè disposita, revolvere, & publicè disputare contenderit. Elegante-
mente Casiodoro lib. 1. variar. cap. 5. ibi: In immen-*

sum

19
sum trahi non debent finita litigia; quæ enim dabitur
discordantibus pax, si nec legitimis sententijs aquies-
citur: Vnus enim inter procellas humanas portus inse-
tractus est, quem si homines fervida voluptate prate-
reunt, in undosis iurgijs semper errabunt, leg. 4. tit. 24.
leg. 2. 5. tit. 23. part. 3. D. Valens. cons. 72. num. 1. cum
seqq. D. Larrea alleg. 71. numer. 1. Otero de iure pas-
cend. cap. 22. num. 11. Et alij passim.

67 Particularmente siendo las sentencias de los
Consejos Supremos, ò de las Chancillerias, que quan-
do no ay lugar à la segunda suplicacion, no pueden
con pretexto alguno retractarse, aunque se les inten-
te oponer nulidad notoria por defecto de jurisdiccion,
ò otra qualquiera, que conste de los mismos autos;
leg. 4. tit. 17. lib. 4. Recopil. Gutierrez lib. 1. practicar.
quest. 9. 96. num. 10. Pareja de instrum. edit. tit. 6. re-
sol. 6. num. 30. D. Salgado in Labyrinth. 3. part. cap. 13
num. 121.

RESPUESTA.

68 Pero con mayor facilidad se ocurre à esta se-
gunda ojeccion, porque aunque la carta executoria,
y excepcion de cosa juzgada, que de ella proviene,
pudiera obstar, que no obsta, à los arrendadores que
oy se hallan de tierras de Sayago, y del pan, y vino, no
aviendose hallado, ni podido hallar en aquel litigio, y
pleyto. Es sin duda no puede ofender, ni impedir el
derecho de las Regalias de su Magestad, y de el bien
publico, y comun de ciento y veinte Lugares, que
componen los tres Partidos del territorio de Zamo-
ra, que oy nuevamente se deduce, y propone; faltan-
do, como faltan todas las circunstancias, que conside-
raron debian concurrir los Jurisconsultos Paulo, y Vi-
piano, para que pudiesse obstar la excepcion de cosa

juřgada, in leg. cum quaritur 12. cum seqq. ff. de except. rei iudicata, de qq. Fontanel. decis. 126. part. 2. num. 5. cum seqq. Giurba decis. Sicilia, decis. 20. à numero. 1. D. Castillo lib. 5. controu. cap. 104. numer. 25. cum seqq. Agustín Barb. in collect. ad text. in cap. cum quidam de except. num. 11. Cesar Carena resol. civiles, § Canon. resol. 51. num. 3. § resol. 24. num. 5. D. Fermosinus in cap. fin. de causa poss. § propriet. quast. unica, Alvaro Pegas resol. forens. cap. 4. num. 77. cum seqq.

69 Pues en el litigio del año pasado de quinientos y sesenta y cinco, se intentò vna accion confessoria de propria libertad, y exempcion, ò negatoria de ageno derecho, y seruidumbre, sobre el hecho de cobrar, y perceber las Ochavas los Andadores: y oy se trata principalmente de las Regalias, sobre el hecho de imponer nuevos tributos, y crear, ò fingir officios con las qualidades referidas, sin titulo, ò privilegio de su Magestad; conque provienen de diverso origen, y son de distinta naturaleza, el derecho, causa, y accion, que se deducen, y intentan, leg. hereditas, Cod. de petit. heredit. ibi: Sed § si quastionis titulus prior inofficiosi testamenti causam habuisset, iudicata rei prescriptio non obstaret, eandem hereditatem ex alia causa vindicanti, leg. 2. Cod. de iudicijs, ibi: Et ideò si rursus eundem iudicem petieris, contra vtilem exceptionem rei iudicatae, si de specie, de qua agis, in iudicio priorè tractatum non esse allegas, non inutiliter replicatione doli uteris, leg. 1. Cod. si ex falsis instrum. ibi: Si Tabulas testamenti, quas sequutus Proconsul vir clarissimus sententiam tullit, falsas dicere vis; praebebit notionem suam, non obstante prescriptione rei iudicata, quia non dum de falso quastitum est, leg. 25. tit. 2. part. 3. Giurba decis. 20. num. 5. D. Castillo lib. 5. controu. cap. 104. num. 28. D. Salgado de protect. 4. part. cap. 3. num.

num. 303. *Et in Labyr. 3. part. cap. 1. à num. 35. Et de retent. Bullar. 1. part. cap. 12. numer. 5. cum seqq. D. Gonçalez in cap. 13. de except. num. 8.*

70 Es asimismo diversa la condicion de las personas, pues aquel pleyto se litigò, y siguiò *inter privatos dumtaxat*, y oy litiga el Principe; y tratandose de prescripcion de derechos que tocan en las Regalías, es muy distinto el modo de obtener, y vencer, como à cada paso consideran los Autores, *leg. 1. leg. 3. leg. 17. cum infinitis alijs, ff. de except. rei indic. leg. 20. tit. 22. part. 3. Cabedo de Patron. cap. 7. per totum. Burato decis. 131. Rota apud Ludovisium decis. 470. Cancerio var. part. 3. cap. 14. num. 42. Et 45. Postio de manut. obser. 44. num. 33. Et 49. Caponio discept. 193. numer. 23. D. Cardinalis de Luca de regal. disc. 146. num. 23.* y en aquellos terminos pudieron obtener los Andadores con ordinario transcurso de tiempo, y no obtuvieran *contra superiorem*, aunque probaran la immemorial con los requisitos de la ley 41. de Toro, no exhibiendo titulo, en conformidad de las leyes del Reyno.

71 Y no ay duda que tratandose, como se tratò en aquel pleyto, de nuevas imposiciones, y tributos, y del bien publico, y libertad de los Pueblos, era el Principe el mas legitimo, y principal contradictor; y la sentencia pronunciada contra los Procuradores Generales de las tierras, no pudo perjudicar à sus derechos; como ni tampoco la que se pronuncia sobre el Estado del Liberto, que litiga con otro particular, perjudica à el Patrono, *leg. 1. leg. 4. ff. si libertus ingenuus esse dicatur, ibi: Patronum post quinquenium sententia pro ingenuitate dicta, quo ignorante res iudicata est, non esse prescriptione temporis submovendam respondit, D. Covarr. pract. quest. cap. 13. num. fin. D. Solorçano de iure Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 12. num. 22.*

65
§ 23. *ex pluribus* D. Salgado *de retent. Bullar. 2. part.*
cap. 27. num. 63.

72 *Immo* siendo de esta calidad el litigio, debió
titarse à el Fiscal de su Magestad, *leg. 2. tit. 5. lib. 2.*
leg. 2. tit. 13. lib. 2. Recop. D. Solorçano de iure Indiar.
tom. 2. lib. 4. cap. 6. nu. 6. Antunez de donat. Regijs. 3.
part. cap. 37. num. 15. Fraso de Regio Patron. cap. 44. nu.
5. § num. 14. § 20. § 21. Y no aviendosele citado,
ni parecido en todo el discurso del pleyto, fue nulla la
sentencia, y carta executoria, que en su virtud se des-
pachò, *leg. 3. §. Divus Adrianus, leg. 7. ff. de iure fisci.*
leg. fin. Cod. si adversus fiscum, leg. omnes 5. Cod. de De-
latorib. Peregrino de iure fisci, lib. 7. tit. 2. num. 2. §.
tit. 4. num. 2. Alfaro de officio Fiscalis, gloss. 16. num.
210. § gloss. 18. num. 15. D. Larrea alleg. 71. num. 4.
Dom. Amaya *in leg. vnica, Cod. de sentent. adver-*
sus Fiscum, num. 5. cum multis seqq.

73 Y se puede tratar de su nulidad en qual-
quier tiempo, *etiam*, despues de la *ley 4. tit. 17. lib. 4.*
Recopil. porque la nulidad causada por defecto de ci-
tacion, de que notoriamente consta por la misma
carta executoria, no se incluyò en su general dispo-
sicion, como afirman Azevedo *in dict. leg. 4. Aven-*
daño de secunda supplicat. num. 4. Paz de tenuta, 1.
part. cap. 14. numer. 8. Juan Gutierrez lib. 1. pract.
quest. 96. num. 6. Torreblanca iuris spiritual. lib. 15.
cap. 12. num. 12. cum seqq. Dom. Amaya in leg.
vnica, Cod. de sentent. adversus Fiscum, numer. 8.
Dom. Salgado *in Labyr. 3. part. cap. 1. num. 121.*
novissime, Pardo Maldonado de secunda supplic. lib.
1. quest. 4. num. 16.

74 Y aunque basta qualquiera de estos funda-
mentos para elidir, y enervar la excepcion opuesta, y
alegada; es muy de considerar à el mismo intento, así
por el derecho de su Magestad, como por parte de
los

los Procuradores de las tierras, que han salido à este pleyto; que oy es muy diverso el semblante de la assera costumbre, de el que tenia à el tiempo que se ganó la carta executoria; porque aunque es igual la percepcion de las Ochavas; es cruel, y impio el modo de cobrarlas, y se hallan los Oficios de Andadura artificialmente perpetuos, vendibles, y transmifibles, y aumentado tres partes mas el salario de la cobrança de las Reales Rentas, deviendo cessar los Andadores en este ministerio, por la nueva orden de su Magestad, expedida el año passado de seiscientos y ochenta y tres.

75 Circunstancias todas que formando vn contexto individuo de la possession, hazen la costumbre de exito pernicioso, perjudicial, contra razon, y derecho; componen nueva causa, y abren nuevo camino à la defensa, aunque faltaran las razones apuntadas, y ponderadas, *arg. text. in leg. 1. ff. de except. rei iud. leg. si mater 11. §. si quis iter. ff. eodem; leg. si cui 25. §. 1. ff. de liber. causa, leg. cum heredes 15. cum alijs, ff. de obligat. & action.* Pedro Barbosa *in leg. 23. ff. de iudicijs, à num. 52.* Dom. Solorzano *de iure Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 26. à num. 71.* Dom. Salgado *de Regia protect. 1. part. cap. 8. num. 4. cum seqq.* Dom. Gonzalez *circa mutationem status causa, in cap. adversario 13. de except. num. 19.*

CONCLUSION.

76 Queda sin contraste el firmamento de la defensa de las Regalias de su Magestad, y derecho del bien publico, y comun de sus Pueblos, y Vassallos; no solo para el juyzio principal de la propiedad, si tambien para el remedio sumarissimo de

L

in

interin, y manutencion que se prètende por los due-
ños, que se dizen ser de los Oficios de Andadura.

77 Asi porque tratandose de las Regalias en
creacion de officios perpetuos, y extraordinaria in-
diccion de tributos, no sufraga la possession sola para
efecto alguno, sin la exhibicion de titulo, ò Privile-
gio de su Magestad, aunque sea inmemorial, confor-
me à las leyes de el Reyno, Menochio *de retin. pos-
sess. remed. ultim. num. 24.* Dom. Covarrub. *practic.
quest. quest. 17. num. 6.* Ferentillus *in addit. ad Bura-
tum, decis. 131. num. 8.* Posthio *de manut. obser. 44.
à n. 14. § num. 33.* Agust. Barbol. *lib. 2. voto 52. n. 6.*
Cancerio *variar. part. 3. cap. 14. num. 42.* con otros,
que quedan citados *suprà*, en prueba de el principal
fundamento.

78 Pues como alli dixe, no deve el Principe
litigar sin possession, y con las manos vacias, *vt lepidè
dixit*, Dom. Cardinalis de Luca *de regalibus, discurs.
138. num. 4. in fine*, ibi: *Ut ita distinguendo admi-
titur in consilijs 1. 2. § 3. Peregrini, ubi Principis
Privilegium non litigandi cum manibus vacuis,
neque patiendi interdicta possessoria, satis probatur;*
y la que el Inferior, y subdito tiene de qualquier de-
recho, que toque en Regalias, la hizo la ley inutil, y
superuacua, no hallandose causada de titulo legiti-
mo, y justo, Alvaro Velasco *de iure emphyt. quest. 8.
num. 27.* Cabedo *de Patronat. Regia Corona, cap. 7.
num. 3.* Julio Caponio *tom. 3. discept. 193. num. 22.*
ibi: *Ut fecit in regalibus, vt non detur possessio abs-
que titulo.*

79 El qual no se presume, ni puede presumir
por la inmemorial, prohibiendo, como prohiben las
leyes del Reyno, la costumbre, y prescripcion, *aliàs*,
se frustrara su disposicion, como doctamente, y muy
à el intento considera Hercules Marescoto *libr. 1.*

variar. cap. 11. num. 60. ibi: Quarto sublimita, et procedat duntaxat, quando ius resistit praescriptioni, non tamen est prohibita praescriptio, ut in dict. cap. 1. de praescription. in 6. secus etiam si praescriptio, sit prohibita, ut in Layco possidente decimas, cuius possessioni nedum ius expresse resistit, cap. prohibemus de decimis, sed etiam omnem praescriptionem vetat, cap. cum causam de praescript. cap. dudum de decimis, hoc sane casu per lapsum temporis titulus non praesumitur, ut tenuit Rota, &c. Et postea, ibi: Ratio est, quia sicut in dictis iuribus sublata est, vis inductiva praescriptionis ex cursu temporis, ita etiam censetur sublata, vis inducendi praesumptionem tituli. Alias si ex lapsu temporis titulus praesumeretur, frustratoria redderetur dispositio, dict. cap. cum causam, qua verbis, & non rebus imposta esset, &c. Postio de manutent. obs. 44. num. 45.

80 A que se allega, que los interdictos posesorios, en punto de Regalias, contienen admixta causa de propiedad, y no tiene en ellos lugar la regla *spoliatus ante omnia est restituendus*, como docutamente considera Alvaro Velasco *de iure emphyt. 1. part. quest. 8. num. 17.* y con especialidad en nuestros terminos, donde se trata de concession, que se dize hecha à Ciudad, para imponer nuevo Tributo, y collecta; pues cave muy bien se hiziesse la tal concession, y pudo, *immò*, no devio hazer se perpetua, y sin necesidad, ò utilidad publica, y comun. Y para reconocer estas circunstancias, y qualidades, es necessaria la inspeccion del Privilegio, como literalmente à el intento prueba la decision del Jurisconsulto Vlpiano *in leg. 3. §. fieri autem 14. ff. de itinere actiuque*, donde aviendo asentado en el *§. hoc autem 13.* de la misma ley, ser el interdicto *de itinere actiuque mere, possessorio*, y tener el interdicto, *de itinere*

hēre reficiendo, admixta causa de propiedad, siendo preciso conſte en ſu conocimiento del derecho, y propiedad de la ſervidumbre, por ſu conſeſion, dà la razon, ibi: *Fieri autem poteſt, ut qui ius eundi habeat, & agendi, reficiendi ius non habeat, quia in ſervitute conſtituenda cautum ſit, ne ei reficiendi ius ſit, aut ſic, ut ſi velit reficere, uſque ad certum modum reficiendi ius ſit, merito ergo ad refectionem ſe praetor retulit, ut tibi inquit, ius eſt reficias, uti ius eſt, hoc eſt, ſicuti per ſervitutem impoſitam licet.*

81 Como por que la poſſeſion, en los terminos preſentes, ſe manifielta en ſi notoriamente injuſta, irracional, y noci va à el bien publico de los Pueblos, y Vaſſallos de ſu Mageſtad, y por eſta razon ſola, quando faltara la prohibicion de las Leyes, ſe haze impoſſible la preſumpcion de titulo, y juſto inicio, *leg. improba 7. Cod. de acquir. poſſ. cap. cum dilectus de cauſa poſſeſ. & propriet.* quedando en todas ſus circunſtancias por impio preſidio de quien la alega; como con propiedad dixo la Authent. *ut Eccleſia Romana*, verſic. *Habeat*, ibi: *Nequè iniquis hominibus impium remaneat praſidium, & illic. Nec improba temporis allegatio ſeſe tueatur, tempus pro veritate pratendens.* *Cancerio lib. 3. variar. cap. 14. num. 154.* ibi: *Quod diximus in interdicto, interim, manuteneri debere, qui detinet, non attendendo iuſticiam; vel iniuſticiam poſſeſſionis, intelligi debere cenſeo, ubi eſſet opus diſceptatione ad cognoscendum de dicta iuſticia, aut iniuſticia poſſeſſionis; ſecus autem ubi euidentè ſine aliqua diſceptatione, de iniuſticia poſſeſſionis appareret. Nam tali caſu non eſſe manutendum arbitror.* *Poſthio de manut. obſerv. 42. num. 148.* *Aguſtin Barboſa lib. 3. voto 96. artic. 2. num. 64.* ibi: *Primò, quia ſtante poſitino, notorio, & palpabile defectu Iuris quoad titulum, ex late dictis in primo ar.*

viculo; *insurgit etiam omnimodus defectus possessionis, qua est de essentia, & substantia manutentionis, & fundamentale illius requisitum. Et postea, num. 67. ibi: Caterum ubi notorie, positive, & evidenter, (provt in casu nostro) constat de defectu dominij, seu de improbitate, & vitio possessionis, tunc non est danda manutentio, sed immo possessio, talis, qualis, est, revocanda, leg. 1. in princ. ff. uti possidetis, leg. improba, Cod. de acquir. posses. &c. y dà la razon en el num. 88. siguiente, ibi: Leges enim, & Sacri Canones non intendunt tueri vitiosum possessorem; aliàs si aliquis in possessione etiam iniusta defenderetur, daretur occasio delinquendi, via calumnijs patefieret, temerarij fouerentur litigatores, & notoria fieret iniusticia, &c. Alvaro Velasco consult. 79. num. 19. Fontanela de pæctis nuptial. claus. 7. gloss. 3. part. 10. num. 74. Antunez de donat. Regijs, lib. 1. part. 2. cap. 32. num. 71. & num. 90. & 91.*

82 Y porque alsimilmo se halla intrincada, y obscura, por razon de las personas que parecen en este pleyto; pues la Ciudad dize, no percibe emolumento alguno de las Ochavas: Los Andadores, vnos se llaman dueños de los Oficios; otros, parecen senudos ministros de la percepcion, enunciando diversos dueños; y estos que se dizen dueños de las Andaduras, no justifican serlo, ni aver poseido la utilidad del Tributo.

83 Y tal confusion, y obscuridad, igualmente impide la manutencion, que si procediera, y se hallara en la quota, y partes materiales, ò intelectuales de la especie, ò derecho poseido, por la identidad de razon, *leg. illud, cum vulgaris, ff. ad leg. Aquiliam*; pues lo mismo es no constar liquidamente de la parte que deve retenerse, que no constar de la persona que deve retener, en la causa del interdicto, Cyriaco

controvers. forens. tom. 7. controvers. 10. num. 60. ibi:
Qua suspensio petitorij, & manutentio respectu Do-
mini Collati, etiam denegari debet in casu isto, & cau-
sa cognosci debet super meritis, cum eius possessio sit
valde offuscata, & reddita multum turbida, Ton-
ducto quest. civil. 1. part. quest. 64. per totam, maxime,
numer. 6. ibi: Siquidem etiam in iudicio possessorij
summarissimi, personarum legitimatio necessaria est,
& de eius defectu in qualibet iudicij parte opponi po-
test, Posthio de manutent. observat. 49. per totam, &
observat. 87. num. 2. cum seqq. Dom. Matheu de
Regim. Reg. Valent. cap. 11. §. 5. num. 140. novissime
D. D. Antonius de Castro allegat. 10. num. 1. & 2.

84 Concurriendo con tan vivas, y concluyen-
tes razones de Derecho, la de equidad, y clemencia,
pues se trata de librar à muchos pobres vezinos de
aquellos Pueblos, de tan repetidas extorsiones, como
han padecido, y padeceràn; pretendiendose vnica-
mente con el articulo formado, y la continuacion de
corruptela tan iniqua, sujetarlos, y retenerlos con las
arinas de su propria miseria, y pobreza, en la diutur-
na servidumbre, que han experimentado; pues claro
es, no quedaràn con aliento, ni fuerças para seguir
el dilatado litigio de la propiedad, detendiendose de
partes tan intereladas, y poderosas, como hablando
en los mismos terminos de prescripciõ in memorial,
desde el n. 36. considerò Camillo Borrello de prest.
Reg. Cathol. cap. 18. num. 43. ibi: *Vtinam autem ma-*
teria ista non ducat plures Magistratus impios, qui
obsecundant Dominis, ad Inferos, dum aliquos Vassa-
llos damnant ad servitia, qua si semel etiam per de-
cretum possessorium, ac momentaneum litte pendente
concessum, prestari cogentur, nunquam à modo ser-
vitia cessabunt, quia in alio seculo expectabitur termi-
natio petitorij.

Ra-

24

85 Razón, que por sí sola, en terminos dudosos, y disposiciones inciertas de Derecho, deviera favorecerles, y ampararles por el tiempo que el pleyto les permite respirar, Paulus *lib.4. sentent. tit. 12. §. inter pares*, ibi: *Inter pares sententias clementior severiori profertur*, & certè *humana rationis est, favorere miserioribus*, leg. 46. ff. *de obligat. & action.* ibi: *Vbi de obligando quaritur, propensiores esse debere nos, si habeamus occasionem ad negandum. Vbi deliberando, ex adverso, ut faciliores simus ad liberationem*, leg. *inter pares*, ff. *de re iudicata*, Dom. Gonzalez *in cap. 1. de arbitris, num. 21.*

86 *Ex quibus*, se espera, que los señores Juezes, desestimando el articulo introducido de manutencion, se sirvan determinar en quanto à la propiedad, declarando, no tener la Ciudad, ni sus Andadores, ò dueños, que se dizen ser de los Oficios de Andaduria, derecho alguno para obtenerlos, y poseerlos con el ministerio de la cobrança de las Reales Rentas, y la utilidad, y provecho del Tributo de las Ochavas, mandando se executen las Reales Ordenes de su Magestad, que nuevamente disponen, hagan las Justicias por su quenta, y riesgo, la cobrança de sus Reales devitos, para que los pobres vezinos del Territorio de Zamora, gozen del beneficio comun, y salgan en algun tiempo del miserable estado en que los han ligado, y retenido su descuidada ignorancia, y la agena malicia, S.I.D.C.

*Lic. Don Sebastian Antonio
de Ortega y Melgares.*

