

XVII

F-318

IESVS, MARIA, IOSEPH, IOACHIM, Y ANA.

INFORME

LEGAL Y POLITICO A LA S.C.
R.M. DEL REY N. SEÑOR.

POR

LOS ILVSTRES, NOBLES, Y MAGNI-

FICOS IVRADOS, DE LA MVY LEAL, Y CORONADA CIV-
dad de Valencia, y por los Infaculados, para los Oficios
mayores.

FVNDASE

QUE NO HA PODIDO EL INSIGNE CONSEJO
GENERAL PRIVAR A LOS INSACVIADOS DE OBTENER LAS
Plaças del Quitamiento, en la ordinacion que hizo para este efecto, en
21. de Março 1659.

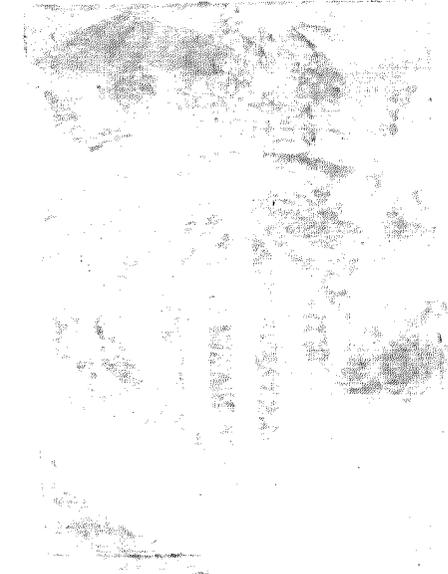
ESCRIVIOLE

Luis Agramunt de Sifternes, Doctor en ambos derechos,



Impresso en Valencia, por Geronimo Vilagrafa, Impresor de la Ciudad, y de
la Santa Inquisicion, Año 1674.

INFORME
 LEGAL Y POLITICO
 R. M. DEL REY N. SEÑOR
 LOS HAYRES, MOBLES Y MORTAL
 LOS HAYRES, MOBLES Y MORTAL
 LOS HAYRES, MOBLES Y MORTAL



Señor.



N las ordinaciones hechas por el Insigne Consejo general de la Ciudad de Valencia en el año 1669, que corren con nombre de capítulos del Quitamiento, se estableció en el 46. puesto de

bajo la rubrica del 14. *Prohams del Quitament*, que ningun Infaculado pudiesse ser provehido en la plaça del Quitamiento, como mas claramente se colige de su contextura, que es la siguiente: *Item, que ningun puxa ser eligit en Proham del Quitament, que estrobarà Infaculat per a els officis majors de la present Ciutat, y sens que tinga atesa, y cumplida edat de quaranta anys, segons lo Real orde de Sa Magestad de 21. de Nobembre 1615.*

2. Executóse esta ordinacion en la persona de Don Pedro Nuñez, Señor de Samped, que sin estar Infaculado fue provehido por el Consejo general en la plaça del Quitamiento que vacava por muerte del Baron de Agres.

3. Y aviendo despues vacado otras plaças por muerte de Mateo Moliner, y Christoval Delmer Ciudadanos, se ha passado à dudar de la firmeza desta ordinacion, y del poder del Consejo general para hazerla.

4. Y como en los negocios arduos la mejor resolucion es la que nace de la consulta del Principe, como se infiere del texto *in cap. vi. debitus de appel.*

4
appell. *in cap. maior. de baptis. Ioann. de Plat. in l. si grauius. C. de dignitat. libr. 12. Boyadill. in polit. tom. 1. lib. 2. cap. 21. nu. 202. Paul. Xamm. de offic. iudic. part. 1. quest. 7. num. 56.* con grande acuerdo han resuelto entrámbas partes poner la resolución deste negocio en manos de V. Magestad, informando de su derecho, para que á vista de los fundamentos de Infaculados, y Consejo, V. Magestad resuelva lo que fuere de su Real servicio, que executarán con siega obediencia.

25
Y para fundar las razones con que los Infaculados niegan la firmeza desta ordinación, se supone, que desde que se introdujo el oficio de los 14 del Quitamiento que tuvo su principio en el año 1414. hasta el de 1669. en que se hizo por el Consejo general la referida ordinación, siempre se han acostumbrado dar estas plaças á las personas mas experimentadas en los oficios maiores de la Ciudad, por pedirlo así su ocupación, que se reduce á examinar las operaciones de los jurados, y de mas personas que manejan las cosas del gobierno de aquella republica, y despues que se introdujo la Infaculación que fue el año 1633 se han dado siempre á los Infaculados, como consta por vna certificacion hecha por el Escriuano de la Sala de que se haze fe.

6
Esta costumbre no puede dudarse que tiene todas las calidades que pide el derecho para que deua guardarse como ley inuiolable, pues en primer lugar le assiste la de ser razonable, pues toda buena razón legal, y politica dicta, que los oficios, y Magistrados se deven dar á las personas mas experimentadas en aquella ocupación, así lo dixo San Bernardo de *consid. ad Eugen. lib. 4. cap. 5. ubi*

In

7
Immana sterna aduerti posse homines pro proficiendo officio uero bonas facilius recipere. quem faceret. Et hac propter ad ea uirtus probatos oportere eligi, non probandos.

Lo mismo sienten Casiod. *lib. 8. epist. 22. p. 6. nod. dist. 5. ubi. Expertis honus debet assignari. nisi uero me diocra me uultum exigunt uton probati. illa sunt uera praecordia. quae longus iudic. eliquit, blandimentum est, non iudicium. quod diens itabor em gloria ingesta praecesserit. por razón de la qual dixo Cicron de oratoribus lib. in quo. *U. sus omnia magistra rum praecpta super at. y Platon lib. 9. da repub. ubi in iudicia esse. Et fieri cura ratio. prou. de uia. Et experientia.**

8
Ni las leyes se olvidaron de prevenir estos *ut in l. 1. §. sed cum C. de Iustiano, C. confirmada ubi. Electis uiris gloriosissimis, tam doctrina legum, quam experientia rerum, studioque republicae indefesso, et laudabili proposito polentibus.* Y el Emperador Iustio: *in authen. ut iudic. sine quoque suffrag. C. can. ubi. Quis enim non diligat eum, et honestate completus magna putet, si nostris decceno iudicio quo cui culminis ad singulum ueniet testimonium quidem habens, quia sis abrimus.* Y lo dixo muy bien vna ley de Castilla, que es la *part. 4. part. 3. ubi. E que hayan sabiduria para juzgan los pleytos drechamente por su saber, o por uisa de longu tiempo.*

9
Y con esta inteligencia corre en Bald. *in l. melius ff. de minor. Pinell. in l. 2. C. de residendi. uen. dit. part. 2. in 2. Covall. communis contra camm. in prefat. a num. 51. Xamm. de offic. iudic. part. 1. quest. 1. in 1. 2.*

10
Y aunque es muy disputado si para la judi-
Y
B

catura son mas à proposito los mas practicos, que los muy Theoricos, lo cierto es. *Quod ad praesentiam, et iudicandi munus in quo solum regitur de subditorum regimine, et raro, aut nunquam litiss, et causa forenses veniunt discutienda. Expertus senex literato iuveni praefereendus est.* Como es Bovadill. y Marant. en su Xamm. d. q. 1. nu. 17. Porque ay mucha distancia de los discursos teoricos á los actos practicos, como lo pondera al intento Trajano Boccalini con su acostumbrada agudeza, en el *Regualla* 30. cont. 1. donde introduce à Cornelio Tacito, Principe electo de la isla de Lesbo, por sus doctísimos preceptos politicos, y luego le supone vergonzosamente huído del gobierno, temiendo vna conjuracion ocasionada de su mala direccion, en la execucion de sus mismos preceptos, y despues añado, que preguntandole Plinio el menor, su intimo amigo, que como aviendo dado reglas para el buen gobierno de los estados, ay la salida del de Lesbo cõ tan poca reputacion, concluye diciendo, que le respondió Tacito: *no est à amado Plinio tan apartado el cielo de la tierra, ni es tan diferente la escarcha de la nieve, de lo adulto del carbon, como es de semejante la practica del mandar, de la teorica de escribir agudos preceptos politicos, y inciertas reglas de raxa de estado.*

12 Tampoco le falta á esta costumbre la calidad de ser antigua, pues passa de 200. años, y para estar legitimamente prescrita, no es menester que sea inmemorial, pues para este efecto basta el curso de 30. ó 40. años, como se ve en cap. 1. §. *Præterea*, *Ductatus de prohib. feud. alienat. per Feder. Balb. de prescrip. part. 1. q. 10. num. 3.* Hector Capic. *Latr. consulti. 3. num. 94.*

13 Y

13 Y este tiempo es bastante para introducir la aunque sea contra derecho *sex. in cap. fin. de consuetudi. ibi. Nisi fuerit rationabilis, et legitime prescripta, et in l. de quibus ff. de legib. ibi. Receptissimè receptum est, ut leges non solum suffragio legislatoris, sed etiam tacita consensu omnium per disuetudinem abrogentur.* Dignus Thomas prim. secund. *quæst. 93. art. 3. D. D. in li. 2. C. quæ sit longa consuetudo, Abbas in cap. venerab. de præb. Sesse de inhib. cap. 8. §. 3. num. 159. Lelius de iust. et iur. lib. 2. cap. 6. dub. 1. num. 45. et 46. Aloys. Manl. consulti. 6. num. 1. et 2. et 4. §. 1. Rotæ recent. decis. 355. num. 2. et decis. 497. num. 5. part. 1. Ferrant. in addit. ad Burat. decis. 3. num. 15. ibi. Consuetudo quando ius commune, nõ resistit, spatium decem annorum inducitur, sed contra ius requiritur, spatium quadraginta annorum.*

14 Deste principio infieren los D. D. que la costumbre legitimamente prescrita es mas poderosa que la ley, y el estatuto, Felin. in cap. 1. nu. 4. de sponsal. Innoç. in cap. ad Apostolicam, de Simonia, Sesse de inhib. cap. 2. d. §. 3. num. 128. Mart. de iurisdic. part. 4. cas. 63. num. 3.

15 Lo que procede de tal suerte, que aunque la Vniversidad, o comunidad que ha introducido la costumbre no tenga autoridad de hacer leyes, no obstante esto, puede introducir costumbre derogatoria de la ley, Alexand. *conf. 6. num. 4. lib. 1. Curs. lun. conf. 153. num. 12. Ruin. conf. 66. num. 10. lib. 3. Tiber. Decian. conf. 51. num. 113. lib. 2. et conf. 24. num. 48. et 49. lib. 3. Aloys. Manl. consulti. 6. num. 22. ibi. Per tempus triginta, vel 40. annorum inducitur consuetudo etiam à non habentibus auctoritatem concedenda legis, etiam sine prin-*

Principis scientia, et illam contraducit ille. **16**
contra Ecclesiam. **16** **et illam contraducit ille.** **16**
Y en materia de eleccion de oficiales que
se ayán de estar a la costumbre son estos expres-
tos in l. observare 2. C. de decur. lib. 1. in l. si quis
iure co. **17** **et in l. non dantur in ff. eodem; ibi: Non nisi**
quam etiam longa consuetudo in ea re observata
respicenda erit. Y con la doctrina de los textos lo
fundamentamente Don Francisco de Ampoza in l.
ad subenda 36. C. de decur. lib. 10. num. 9. Celar
Carena resol. 224 per totam, donde es fuéça, que
el Decurionato del Padre se avia de dar al hijo por
la costumbre de la Ciudad de Lauda, Aloys. Máñ
d. consub. 6. num. 38.

17 Aumentase lo dicho, con que quando la
costumbre es inmemorial, como la nuestra, tiene
fuerça de titulo, y privilegio; y puede alegarse el
que mejor está a los Intitulados, Bart. in l.
cum de in rem, ver. ff. de usur. **18** **et in l. si quis an**
nti C. de pact. y hablando de una costumbre de la
Universidad de Cracovia, lo dixo la Rota apud
Cel. Bich. decis. 448. a num. 6. ad 10. y del oficio
de Decurion, Carena. dict. resol. 224. nu. 4. ibi:
Quod fortius locum sibi vindicat in consuetudine,
et observantia immemoriali, ut est ea de qua nō
agimus, ea enim stante possunt qui ius ad Decu-
ronatum habent allegare quemcumque titulum,
et quodcumque privilegium.

18 Sin que para dar este, y los demas efectos
referidos a la costumbre, sea menester, quod sit
obrenca in contradictorio iudicio, porque basta
quod moribus populi sit recepta, Bart. in l. de qui-
bus ff. de legibus, Bald. cons. 270. nu. 1. lib. 1. Hen-
ded. cons. 53. num. 26. **19** **et 27. lib. 1.** Hypol. Remin-
conf.

conf. 249. nu. 28. **20** **et in l. iter decis. 50. nu. 23.** **21** **Suar-**
de leg. lib. 1. cap. 1. nu. 2. **22** **Franc. Maria, Prandiscepe,**
forensi cap. 1. nu. 36. part. 1. l. c. Doctores decis.
Sardin. 1000. per totam, **et pluribus alijs rotatis**
Manfid. consub. 6. nu. 24. **23**

24 Mayormente que a la costumbre de que
se valen los Intitulados, no de falta la calidad de
ayuste obtenida en contradictorio juicio por aver
se declarado así en la Real Audiencia de aquel
Reyno, con la Real Sentencia de que se trató a luego
a num. 571 confirmada con el Sacer. Supremo Real
Consejo de Aragon, y con el as. de consub. 6. l. c.

25 **Ni contra esto puede obstar el preceder**
se que esta costumbre existia in contrumpeña con la
eleccion de Don Pedro Nuñez Señor de Samper,
que en execution desta ordinacion fue elegido
si ser Intulado en la plaza del Baron de Agres, y
que por vn acto contrario se desvaneció la costu-
bre, por que se satisfizo, con que estando legitima-
mente preferida, como se ha dicho, no basta vn
acto contrario para interrumpirla, Abb. in ca. au-
diendis vna, no de prescrip. Felip. in cap. l. l. ad nu.
13. cod. tit. Rota reconsp. par. 1. decis. 343. num. 9. de
apud Cel. Bich. decis. 543. nu. 13. ibi: Nec prent
complete a longissimi temporis consuetudo per vnū
actum contrarium pastea subsequens dicitur elu-
sa.

26 Y aunque fuerán muchas las elecciones
de sujetos no Intitulados no bastará para desvanecer
esta costumbre ya prescrita, porque para esto es
menester que concurren otros tantos actos,
como han intervenido para introducir la, Glol. in
l. nemo alio ff. de regul. iur. **27** **et in cap. cum de be-**
neficijs de prebend. in 6. Albertic. in rubrica si lora

con la consuetudo de un año. Francife. Andreeol. edntr.
 38. num. 11. Rota apud Clementi. Merito. de iur.
 47. num. 15. sibi. *Cam que ipsa communis. Et*
Syndici fundarum habeant intentionem in consuetu-
tudine inveterata, et ultra spatium 100. annorum
legitimo prescripta idcirco redditionem rationam,
quique apud esse in quod consuetudo contraria fuerit
et observata tanto tempore quo prius fuit indue-
ta. *et si non habet alia no ulla obstaculo*
 22. Calificaste mas todo lo dicho con la con-
 sideracion de los daños que acarrean a la republi-
 ca la mudança de las leyes, y costumbres del go-
 vierno politico, por razon de lo qual dixo Thu-
 cid. li. 3. *histor. que esta mas bien gobernada aque-*
lla republica que se conserva con sus leyes, y cos-
tumbres antigas, aunque malas, que la que las tiene
buenas, pero inestables, y Augusto Cesar a consejo
al Senado Romano la observancia de las leyes an-
tigas, con estas palabras: Positas semel leges con-
stanter servatae, nec ullam earum immutat, nec in
in suo statu eademque semper manent, nisi non nihil
vitiosa, vitiosa tamen sunt eis, qua per innova-
tionem, vel meliora indicantur. Refiere lo Dion-
 Casio li. 52. y ilustra este assumpto con suma ex-
 dicion Don Juan Solorzano en sus emblemas Po-
 liticas, emblem. 51. cuyo titulo es: *Omne novum*
cave.

23. Ni se olvidaron de recomendar esta ver-
 dad nuestros Legisladores, como se prueya del
text. in l. cum latis, §. Caveant, C. de Agricol. §.
Centit. lib. 11. §. in l. 1. ff. de Senator. cap. consue-
tudinis, de consuetudin. cap. dilecti de maiorib. §.
obedient, cap. quis neciat distinct. 11. Bald. in l. in
rebus ff. de const. princip. Nevilan. cons. 11. num. 3.

cum

rum seqq. Menochius de succed. traat. §. 3. *contra.*
 212. Menochius cons. 7. 48. *contra.* Valenz. cons. 124.
 num. 69. *contra.* *cap. al. capus eius. 23. de sup. 23.*
 112. 4. Califica este sentir lo que dize la Glosa
in cap. fin. de relig. domib. §. in cap. unico. de heret.
rit. in 6. referida por Solorzano en su politica
*Indiana tom. 1. lib. 1. in 1. 200. *Quod neque novum**
collegium, neque nova religio, nec nova reliquia,
nec novus sanctus facile admitti debet. *in cap. a*
 25. Y aunque ita vez con viene al beneficio
 publico la mudança de las leyes, y costumbres,
 pero esto ha de ser quando manifestamente lo pi-
 de la necesidad publica, como advierte el Juris-
 consulto, *Maecilio. in l. ostendit. l. 4. ff. de regul.*
iur. sibi. Et si nihil facile mutandum est ex solemnibus:
tamen ubi equitas evidens possit subvenien-
dum est. Y Sanlido ro lib. 2. epist. 46. *Solar. d. em-*
blem. 51. num. 32. §. 33.

26. Y al Consejo general de aquella Ciudad
 no se le ha oido razon alguna, que con eficacia per-
 suada la justificacion desta nueva ordinacion, por-
 que las que proponen son, que los del Quitamien-
 to son como luezes de residencia de los jurados, y
 siendo de los mismos que acostumbraban tener es-
 tos officios, por la travazon que tienen, entes si pue-
 den obrar con miedo, odio, o complacencia, con
 miedo, porque no haziendo lo que se les pide, pue-
 den esperar igual retorno, con odio, por aver obra-
 do bien contra sus Colegas, por complacencia,
 por la adherencia que tienen entres.

27. Quando esta causal que se quiere dar a
 esta nueva ordinacion fuere nueva, pudiera el Co-
 sejo general dar algun color a la propuesta, pero
 esto ha podido suceder, desde que se introdujo el
 officio

oficio de los *Arde* Quitamiento, que á mas de
 200 años, como se ha dicho, con que se conven-
 ce, que no es causa nueva la que preterita para de-
 rogar esta costumbre, ni tiene la calidad de utili-
 dad evidente para que deva mudarse, segun doctri-
 na de Ulpiano in *l. in rebus a. ff. de constit. Respon-*
det ibi: In rebus novis constituendis evidenti esse
utilitas debet, ut recedatur ab eo iure quod dicitur
aquam visum est. Y siendo así, que en el discurso de dos si-
 glos no se ha experimentado, que por esta razón
 se haya seguido algun daño à aquella Ciudad; no ha
 de ser bastante; aunque parezca que tiene varios de
 justificada para derogar esta costumbre, pues mu-
 chas vezes suele ser mas perjudicial esta mudan-
 ça, que provechoso el beneficio que espera conse-
 guirlo, como lo advierte S. Agustín *epist. 118. ibi:*
Ipse mutatio consuetudinis, etiamque adinvicem utri-
usque, non vitare potest. Y Santo Thomas prima
secunda, quæst. 97. art. 2. dize: Quod lex non est
mutanda, quousque experientia quidquam melius
adfert; in tantum sit bonum, ut mala infinita non
vatio vincat.

29 Ni se ha de creer de los Infaculados que
 han de obrar en estos officios por miedo, odio; ó
 complacencia; pues además de asegurarlo así
 la experiencia tan dilatada de sus antecesores,
 lo acredita el ser sujetos eligidos por manos de
 V. Magestad para la administracion de los officios
 mayores de aquella republica, lo que basta para
 que tengan por sí la presumpció de idoneos, Au-
 thenticamente de *Iudices sine quo suffragio. S. eos autem;*
ibi: Testimonium habens quod sit optimus. tex. in
l. ad sen. de Decurion. lib. 10. ibi: Dignis-
simi

simi mentis; et facultatibus. Don Joan del Cas-
 tillo *de tert. lib. 2. num. 18. Mastil. de magist. lib. 2. cap. 10. ex num. 1. Solorz. de iur. Indian. tom. 2. lib. 4. cap. 8. num. 17. Y*
 30 Ni es mas eficaz otra razón que se pon-
 dera por parte del Consejo general, de que exlu-
 yendo á los Infaculados de estos officios, avrá mas
 sujetos que poder elegir, con que será mas seguro
 el acierto, porque se responde, que en dicho res-
 pecto de las plazas de los Cavalteros que son duradas;
 pueda justificarse la propuesta de ser muchos; pe-
 ro para lá buena elección no se necesita que sean
 muchos los sujetos, porque basta que sean los ne-
 cessarios para poder elegir, porque lá perfecta elec-
 tion no consiste en elegir de muchos, sino en ele-
 gir los mas experimentados, como se ptueva del
taxi in l. sed si ex improvisis. ff. de re milit. ibi: In se-
pecto eius vita procedetis acta, et in l. non omnes;
S. Barbarius. ff. eodem, ibi: Sed licet hoc liquidò
constat non possit, argumentis tamen cognoscen-
dum est, et si bonus miles antea affirmatus fuerit;
propositi vel affirmationi eius credatur. Juan de
 Placa *in rub. quem ad. in Civil. man. num. fin.*
 Aponte *de potest. p. reg. tit. de elect. offic. S. 3. num.*
 6. Bovadilla *in polit. lib. 2. cap. 3. num. 4. Mastil.*
de magist. lib. 2. cap. 1. num. 6. Y
 31 Y es tan precisa la obligación de dar los
 officios á los mas experimentados; que dize el Abad
 Pambemur *in cap. bona, el 2. de postul. Prolat. no-*
tabilia. 2. quon figon Mastil. ubi proxime num.
 68. y Solorz *in sup. politica. Indian. tom. 2. lib. 4.*
cap. 1. num. 36. que peccan los electores que ha-
 zieren lo contrario. Y en quanto á los Ciudadanos parece de
 D
 duda,

14
duda, que excluidos los Infaculados faltaran sujetos que poder elegir, pues no se hallaran by los que son menester para llenar las diez plazas que les tocan, que tengã las calidades que pide la nueva ordinacion de quarenta años de edad, y gozar de privilegio militar, porque aquella Ciudad aũ que abunda de Cavalteros, está falta de Ciudadanos.

33. Ni tiene mas cuerpo otra razon, que pondra el Consejo general, de que los que no han exercido los officios mayores de la Ciudad, podrán hazer se capaces con la leccion de las ordinaciones de la Ciudad, y con las noticias que les participarán los confocios en estos officios, a esto responde por los Infaculados San Bernardo *ad Eugen. lib. 4. cap. 3.* donde dice, que en las Religiones se deven admitir los hombres con la esperanza de que harán fruto, pero que para los officios *ut inas probatos oportere eligi non probandos,* porque de estos no se ha de passar a hazer eleccion, sino en falta de aquellos, como advienc *Mastrili de magistr. lib. 2. cap. 1. num. 73. ibi: Illud tamen notandum est, quod si inveniri non queant viri profecti, qui magistratus gerant, hi saltem eligantur, qui eruditi sint, & prudentes.*

34. Y podia el Consejo general aver advertido la politica cõ que V. Magestad provehe todos los puestos Eclesiasticos, y Seculares de su dilatada, y invicta Monarquia, pues raras vezes de la Capilla, y Bonete, elige sujetos, para los Arçobispados, sino que de los mas aventajados en virtud, y letras elige los Obispos, y de los mas experimentados destes, haze los ascensos, y lo mismo practica V. Magestad en los Magistrados togados, pues muy

15
muy pocas provisiones se experimentan de herreguelos, a Consejeros de los Supremos Señados de Aragon, y Castilla, y esto es lo que devia imitar el Consejo general para la provision destas plazas, que es la mejor politica, como dixo Marco Julio de offic. *studioso perique facta principam imitantur;* y Claudiano in *7. cons.*

Regis ad exemplum tatus componitur orbis.

35. Con que conocidamente se cõvence, que faltan todas las razones de utilidad publica, con que el Consejo general quiere calificar la ordinacion, y por consiguiente no la ay para introducir nueva forma en la eleccion destas plazas, y las leyes nuevas entonces se han de establecer quando lo pide la publica utilidad, porque como dice San Isidoro *lib. 2. etimolog.* la ley ha de ser: *Loco, & tempore convenienti, necessaria, & utilis, & in l. 6 ff. de legib.* Plato de *sacr. cons. part. 1. quest. 6.* Bald. in *cap. de cõsuet.* Aponcio de *potest. p. reg. tit. de abund. Civit. §. 5. q. 11. cõ. 12.*

36. Tampoco puede favorecerle al Consejo general la potestad de poder hazer ordinaciones en falta de sujetos que la le concedid en el fuero *in provincia for.* porque se responde, que esta concession no es otra de la que por derecho humano se permite a todas las Universidades *in l. omni populi. ff. de iust. & iur.* y lo advierte el Noble Don Lorenzo Matheu, y Sans, del Consejo de V. Magestad en el Supremo de Aragon de *Regim. Regni Valent. cap. 1. §. 3. num. 30.*

37. Empeño esta potestad no se esticnde a poder hazer ordinaciones, y estatutos contra derecho *text. in leg. formam et C. de offic. profecti orientis,* Bald. in *l. omni populi num. 6. & ibi Casialup.*

salup. quæst. 4. ff. de iust. et iur. Surti. cons. 131. ff. 40. §. cons. 210. num. 56. Gracian. discept. forens. cap. 245. nu. 37. §. 20. Xam. de offit. iudic. part. 2. quæst. 6. num. 36. §. 37. Petrus Ioann. Acolin. resol. 53. num. 8. Franciscus Andre col. cons. 60. nu. 16. ibi. Secundo movetur ad ista tenendum ex nobilitate statuti. nam non putatur. Civitas recognoscens superiorem statutum condere contra ius commune absque confirmatione.

38. Lo que precede de tal fuerte, que aunque semejantes estatutos, estén confirmados por el superior in forma communi; no por ello reciben firmeza por necesidad de especial y individua aprobacion. Barcia in l. ff. de his qui sum sui; vel alieni iur. Paris. cons. 93. num. 12. lib. 13. Rota diver/ decs. 103. num. 27. part. 2. Roland. cons. 29. num. 24. lib. 7. Andria. ubi proxime narr. Xam. de quæ. num. 414. nu. 1. nu. 2. ubi cons. ff. de iudic. l. 1.

39. Y por consiguiente, tampoco se puede extender esta concecion a poder hazer ordinaciones y estatutos contra la costumbre legitimamente presentada, porque quien no tiene autoridad de derogar la ley, no puede derogar la costumbre, que tiene fuerza de ley, como advierte Barbosa hablando de las constituciones Sinodales de los Obispos de parte ff. de pñ. legat. §. 2. nu. 3. oribit. Sic ut Episcopus contra ius statuere non potest; ita etiam, nec contra consuetudinem rationabilem; et legitime prescriptam, quia consuetudo parem vim habet cum lege.

40. Y hablando en terminos de estatuto hecho para mudar la forma de la eleccion de los oficiales de la Universidad, que es puesto caso lo advierte Celso Hugo cons. 106. num. 6. ibi. Opponitur

nitur etiam contra dictum privilegium quod per illud alteratur ius consuetudine adquisitum quocumque dicitur leges in cap. accidentibus de priv. quod quando aliquid est collatum consuetudine adquisitum, si in parte aliquid statuit in contrarium, uno solo contradicente, non valet quod per maiorem partem factum est, cum hoc alioquin Y

41. Y aunque segun el text. in l. 3. §. 2. Dignus Adrianus ff. de sepulchro violato, y lo que es en Barcia Bald. y lab. in l. de quibus ff. de legib. y el es probable D. Christoval Gasp. de Vallaura Vicecanciller que fue de la Corona de Arago obser. 1. num. 161. pueda la ley derogar las costumbres, pero asi este texto, como los Autores referidos hablan en terminos de la ley hecha por el Principe, o otro que no reconoce superior; y no en terminos de ley, o estatuto introducido por persona inferior al Principe.

42. Y quando el Consejo general tuviera autoridad para poder hazer ordinaciones derogatorias de la costumbre, no pudiera aver hecho esta nueva ordinacion, por el perjuicio que se les sigue a los Infaculados, privandoles de poder obtenen oficio que se tiene por tan honorifico, como aquella Ciudad, pues o alguna Universidad, o Colegio puede hazerlas en perjuicio de ciertos particulares, lo es con causa muy justificada, como se ve in cap. cum comes de cons. de cuya especie se hacen esta conclusion los Autores Constitutio Collegi antiquam consuetudinem auferens, que redundat in damnum aliquorum, et tammodum aliorum, cessante rationabili causa, non valet. Y la exornan con muchos Barbo. in collect. ad d. cap. cum omnes num. 1. y Fermol. ad decret. in dic. cap. cum omnes n. 1. E 43 Con

43. Con que se conuene, que el Consejo general no ha podido con esta ordinacion derogar la costumbre legitimamente prescrita en que fúdan su derecho los Infaculados para ser elegidos en oficios o buenos nombres del Quitamiento.

44. Y no sola la costumbre es la que les ha dado el derecho para conseguir estos oficios, porque tiene otro fundamento no menos eficaz, pues aviendo seguido, que en el año 1644. se movió pleyto en la Real Audiencia de aquel Reyno, entre el Consejo general, y los del Quitamiento, sobre si la elección destas plazas tocava à estos, ó al Consejo, con Real sentencia publicada por Don Francisco Alcega Escriuano de Mandamiento en 31 de Mayo 1643. se declaró, que tocava la elección al Consejo, con obligación de aver de elegir sujetos que tuviesen las mismas calidades que sus antecesoros con estas palabras.

45. *Et signanser circa facultatem pot eos praesentiam eligendi, et nominandi Probos homines Quitamenti praedicti, in causa mortis, et renuntiationis, non manere iustificatam, nec de iure procedere repellendamque fore, et esse, ut cum praesenti repellimus, pertinereque dictam electionem, et nominationem ad Consilium generale praesentis Civitatis dummodo eligendi ab ipso sint eiusdem status, et qualitatis, cuius erant, et sunt praedecessores huiusque electi non obstantibus in contrarium deductis, et allegatis.*

46. Esta sentencia fue confirmada en juicio de duplicacion en el S. S. C. de Aragon, como consta por las copias de que se haze fe.

47. No puede dudarse que esta sentencia haze

18

ley que deve observar el Consejo general por averse dado en el Tribunal del Principe, segun lo dispuesto en el privilegio 2. S. 85. attenda del Señor Rey Don Juan el Segundo, que se halla en el cuerpo de los privilegios, fol. 204. ibi: *Et attenda quod sententia Principis causa cognita promulgata cum legibus ab iure, et pro lege servanda est, generaliter inter omnes.* Y lo mismo procede de derecho común l. 3. l. fin. C. de legib. cop. in caus. 12. de sentent. 85. noidia. el Noble Don Geronimo de Leon Regente que fue en el S. S. R. C. de Aragon decis. 82. num. 15. 85. decis. 91. num. 12. el Espectable Viscacanceler Crespi abserat. num. 194.

48. Contra esta sentencia opono el Consejo general, que no decide el caso à favor de los Infaculados, porque aquellas palabras: *eiusdem status, et qualitatis*, no se refieren à la calidad de Infaculados, sino à la de Cavalleros, y Ciudadanos, y à las demas que por derecho se requieren en los que han de ser elegidos para la administracion de los oficios publicos.

49. Pero se conuence esta inteligencia de las palabras subsiguientes: *Cuius erant, et sunt praedecessores huiusque electi*, pues aviendo de tener las calidades de sus antecesoros, y constando por la certificacion que se ha presentado, que todos estos eran Infaculados, no puede dudarse que està comprehendida la calidad de Infaculados, porque las dictiones *eiusdem, et cuius*, son de su naturaleza relativas, y por consequente comprehenden todas las calidades que tenian los antecesoros en estos oficios, como de la diction, *eiusdem, lo dixit la Rota apud Scraphin. decis. 48. num. 1.* Barbof. dist. 103. num. 2. y de la diction, *cuius electi, in l.*

i. *de Pupillo*, & ibi Barr. *ff. de constit. pedum. 25*
in l. 2. §. 1. ff. de adoption. Menoch. conf. 307. num. 35
Barb. dict. 322. num. 3.

50 Y las palabras de qualquier disposicion, y
 sentencia se han de entender, secundum interpreta-
 tionem legalem, Franch. *decis. 527. num. 12.* Cy-
 riac. *contr. 37. num. 9.* & 10. Rota, apud Rojas *de*
vis. 184. num. 13. Feb. Copie. Galeot. *contr. 46. nu*
30. lib. 2. ibi. Nec obstat quod sententia declaraverit
meliores debent, quia verba sententia debent
intelligi pro utius intelligit.

51 Mayormente, que el Consejo general no
 puede negar esta inteligencia à la referida senten-
 cia, quando el mismo se la ha dado con la execu-
 cion, y observancia subseguida, pues luego que
 gano el pleyto passò à hazer ejecucion de las pla-
 ças del Quitamiento, que vacavan en las personas
 de Gaspar Juan Zapata Jurado en Cabeça de Clu-
 dadanos, Josef Luis Gomez Jurado segundo, Ber-
 nardo Adell Jurado tercero, Juan Reig Jurado
 quarto, Pedro Antonio Rodrigo Racional, Ma-
 rco Moliner, y Josef Perez Roca Sindicos, y Insa-
 culados para los officios mayores, y lo ha obser-
 vado sin ninguna diforencia hasta el año 1609, en
 que se hizo esta ordinacion, como consta por la
 certificacion de que se ha hecho feè, y no ay me-
 jor interpretacion de las palabras de qualquier
 disposicion, ò sentencia, que la que le ha dado la
 observancia subseguida, *text. in l. si de interpreta-*
tionem. ff. de legib. Menoch. conf. 107. num. 92. Gra-
 tian. *discept. forens. cap. 54. num. 31.* Rota, coram
 Seraphin. *decis. 507. num. 2.* & *recen. decis. 419.*
num. 6. part. 2. & apud Othobon. *decis. 136. num.*
13. & apud Bich. *decis. 610. num. 42.* Aloys. Manf.
 con-

consul. 98. n. 32. y en terminos de palabras de sen-
 tencia Capito, Barr. *consul. 28. num. 4.*

52 Lo que procede de qualquier, que la inter-
 pretacion queda à la ley, ò sententia la observan-
 cia es tan fuerte, que prevalece à qualquier inteli-
 gencia, aunque parezca mas conforme à derecho,
 Socin. *Sen. cons. 14. num. 1. lib. 1.* Gravet. *cons. 101.*
num. 11. Beleram. *apud Ludov. decis. 124. nu.*
8. Rota apud Bich. *decis. 67. num. 7.* el Espectable
 Vicecanciller Crespi *obser. 13. num. 16.* & 17.
 & 18. Dale mas cuerpo à esta doctrina que la ob-
 servancia interpretativa se reputa, y tiene por par-
 te de la misma disposicion interpretada, como si
 con palabras expresas se dixera, Tiberi. *Decian.*
conf. 32. num. 4. lib. 1. Aléróp. Mascard. *de genera*
st. et. interpret. conclu. 2. nu. 128. 160. 161. Ron-
 tan. *de pact. nupt. claus. 2. num. 40.* & 41. el Espe-
 table Vicecanciller Crespi *obser. 1. num. 13.* ibi
Secundo principaliter notandum est hanc observan-
cia interpretationem eam vim habere, ut etiam si
videatur contra verba fori, & aliquo modo corri-
gi in aliqua parte ea sequenda sit perinde, ac si in
ipsis verbis fori fuisset scriptum id, quod est obser-
vantia declaratum. Hac enim interpretatio non
diversa, sed eadem dicitur dispositio, & eandem
vim habet. & 18. & 19. & 20. & 21. & 22. & 23. & 24.
 53 Y se califica mas esta sententia, con que luego
 que el Consejo general gano esta sentencia la pu-
 to en execucion, nombrando sujetos insaculados
 para las plaças del Quitamiento, y la observancia
 que es proxima al acto es la mas segura interpre-
 tacion, Socin. *Sen. con. 6. num. 6. lib. 1.* Rota apud
 Seraphin. *decis. 410. num. 7.* & apud Burat. *de*
vis. 647. num. 10. & *decis. 679. num. 13.* & apud
 Bich.

Bibb dea fl 396 num 26: no 7. m. 30. la nos
 55 De lo que se infiere que no puede el Con-
 sejo general poner en cuestion la declaracion de
 las palabras desta Real sentencia, quando el mis-
 mo lo ha declarado con la obsequencia que seguit
 del por el discurso de mas de 25 años, como se
 .1050 Sin que tampoco pueda aproucharse al
 Consejo general el pretenderte que esta senten-
 cia no probaria sin el proceso, porq[ue] se responde,
 que esto podria tener lugar quando los Infacul-
 dos tratassen de que ser oy executalla, pero hallá-
 dose ya puesta en execucion por tantos años por
 el mismo Consejo, y valiendose della los Infacu-
 lados tan solamente para justificacion, y titulo de
 la posesion en que se hallan, de que de sus per-
 sonas, y no de otras se haga la eleccion para las
 plaças del Quitamiento, no necesitan de hazer
 ostension del pleyto, y quitacion, ni postquam est
 executione de mandata probat sine processu, ceteri.
*in l. 3. in fin. ff. de public. in rem actian. ibi: Item si
 res ex causa iudicati tradita sit. Cald. Peroyr. de
 empt. & vendit. cap. 27. a num. 61 Mart. vot. 17.
 num. 1. Gracian. discept. forens. cap. 403. num. 3. &
 cap. 545. nu. 38 & 39. Hermosill. in addit. ad Gre-
 gor. Lopez glos. 1. h. 32. tit. 5. partit. 1. num. 296. &
 297. fol. 155. pagin. 2. to. 2. donde despues de aver
 puesto la regla en el num. 291. quod sententia non
 probat sine processu, en estos la limita, diziendo:
 Limita tertio, quando sententia deducitur non per
 viam actionis ad petendam illius executionem,
 sed per viam exceptionis; nam tunc probat. Rota
 Romana part. 2. nov. dec. 143. n. 7. sententia enim
 probat titulum quando executioni mandata est.*
 57 Tampoco puede subsistir el alegarse, que
 por

por lo que se narra en esta sentencia, que por
 que no se avia tratado en el pleyto, si el Consejo
 devia proveyer estas plaças, precisamente a los
 Infaculados, y no a otros, y que así no testaria
 de cedido este punto, porque se responde, que en
 aquel Rey no no puede tener lugar, es os pus segü
 los fueros puede el juez juzgar, ex causa probata
 licet non deducta in libello, al Regente de cada de
 cisa 92. num. 4. & 5. in causa p[ar]te m[ag]istr[is] stationi
 558. de lo mismo procede en los Tribunales
 del Principado los quales se juzga se eudum pro-
 priam conscientiam, accediendo solamente a la
 veridad del hecho *in iudicio in cap. pastor dante
 iudic. Bart. post Syn. in l. 1. in fine. Co. de qua de sum
 ad d[omi]n[is]. Thomas Grassas. de off. 19. v. 1. in fine.
 Maredecib. 1. num. 7. tom. 1. Bertrand. cons. 127.
 per totum lib. 2. late Capis. Latr. consul. 6. id num.
 7. ad 8. & 9. & 10. & 11. & 12. & 13. & 14. & 15. & 16.
 559. Ni tiond mas ofiacion obponerse, que esta
 sentencia no havia cosa juzgada a favor de los
 Infaculados, por no concurrir los tres requisitos
 que para esto se piden por derecho, pues faltaria el
 averse dado entre las mismas partes, porque los
 Infaculados, nec verè, nec interpretatim se repre-
 sentarian a los de el Quitamiento, que fueron
 los que pleytearon entonces: como el Consejo ge-
 neral. & 560. Por que se responde, que los Infaculados no
 necesitan de valer de esta sentencia, como cosa
 juzgada, porque basta allegarla por ley, como
 va dicho en 547. porque siendo quien la ha gana-
 do, el Consejo general no puede oy impugnalla,
 pues aviendo la puesto en execucion, y estádo pro-
 veyendo en fuerza de ella las plaças del Quitamien-
 to.*

co, es visto averla aceptado eólas calidades que
contiene, y por consiguiente con la obligacion
de darlas à los Infaculados; eóimbi de ibi Glos-
sa: *C. de postulam. es. in l. i. C. de sapia. res. siturid. in
incip. postulat. ov. d. pa. qua. ad. cons. de. re. tit.
de. Ro. Redent. par. pp. d. d. s. i. n. u. 5. & apud
Castil. d. d. s. i. n. u. 8. ibi: Maxime cum Bolob
gini non appellaverint la secunda sententia con-
tinente novum gravamen in ea parte qua manda-
tum fuerit de racione, quo fit, ut eam approbare ce-
seantur dum omnibus suis qualitatibus. in l. i. b. 2.
el. 16. 7. 1. Lo que se conviene, con que la sententia
dada sub iur. verb. structura, es individual
y no puede aprovarse en lo favorable, y impugi-
narse en lo que no lo es. Bar. in l. postlegat. ff. de
his quibus, ve. indignis. Andreol. contr. ov. 192. nu.
20. Galcol. contr. ov. 17. num. 27. lib. 2. ibi: Hoc ad-
misso, nec lato quidem ungue poterit Dominus Cas-
telus recedere a sententia Regia Camara. & nec
declar. av. ar. ar. d. an. si quidam in his herbagij. pro
qua parte fractum in alodialium, si enim tenetur
stare sententia non poterit in totum, nec in parte
etiam minima recedere ab ea, dum unicum est cas-
us individuum. in l. i. b. 2. el. 16. 7. 1. no. 62. 1.
Y por razon de la individualidad que con-
tiene esta sententia aviendo la aprovado, y puesta
en execucion el Consejo general, es visto averle
admitido, no solo en el derecho que le dá de pro-
veer las plazas del Quitamiento, sino tambien cõ
la obligacion que los pone de hazerlo en las per-
sonas infaculadas à los officios mayores de la Ciu-
dad, text. in l. cum putarem. ff. famil. er. s. c. u. d. Al-
beric. in l. 1. C. de famm. trinit. Reminald. Jun-
conf. 100. num. 31. Zephal. conf. 374. num. 4. An-
dreol.*

dreol. d. contr. 192. nu. 22. & 23. in p. 2. de l. i. b. 2.
el. 16. 7. 1. A lo que se añade, que en las cosas indivi-
duas, como la sententia no puede aver separacion
de ninguna parte del todo, y assi, de se ha de accep-
tar en todo, o reprovar en todo, Bald. in l. si plures
num. 12. C. de condit.incer. Pedroch. in cons. vnic.
de divid. & individ. num. 187. Cynac. contr. 90.
num. 22. Rota Recens. part. 1. decis. 428. nu. 6. &
apud Bich. decis. 617. num. 4.

64 Mayormente, que quando los Infacula-
dos tengan necesidad de valerse de la excepcion
de cosa juzgada, en fuerza de esta sententia pueden
muy bien, y les aprovecha, aunque no se ayá dado
con su injuncion, pues aviendo se promulgado en
materia de eleccion de officios publicos, y por cõ-
siguiente, super actione populari facit ius quoad
omnes de populo, y todos pueden valerse della,
text. in l. 1. ff. de populari. action. Gloss. & D. D. in
l. 2. C. quibus res iudicata non nocet, Cancer. va-
riar. lib. 3. cap. 17. num. 190. Fontan. de pact. nupt.
claus. 4. glos. 17. num. 88. el Regente Leon decis.
78. num. 4. & 5. August. Beroy. conf. 137. num. 19.
tom. 2. ibi: In popularibus actionibus sententia la-
ta inter aliquos necet omnibus, qui etiam in iudi-
cia vocati non fuerunt.

65 Y assi con mas razon estas sentencias da-
das in actionibus popularibus, han de aprovechar
non citatis, y parar perjuizio à los que hizieron
parte en el pleyto, Angel. in Authent. ut liceat
matri. & via S. ad hoc in fin. Fab. de Anna conf.
20. num. 16. Rota Recens. decis. 535. num. 64.
part. 4. Sesse decis. 4. num. 28.

66 Y tambien porque aviendo se dado esta
sentencia en materia de eleccion de officios, y lo-

bre la forma que se ha de tener en su elección, también aprovecha à todos los Infaculados, tanquã lata in causa status per text. in l. *ingenuum*, ff. de stat. homin. Bart. & Doctores in l. 1. §. fin. l. 2. §. 3. ff. de liber. agnascend. Tiraquel. de nobilitat. cap. 37. num. 2. §. 3. vbi cum Cin. Bald. & alijs, el Regente Leon. decis. 93. num. 4. vbi dicit: *Dispositionem text. in dict. l. ingenuum procedere in omni casu, vbi est questio de statu, vel de iure adherente personæ.*

67. Y así no puede negarseles à los Infaculados el derecho de cosa juzgada que les compete en fuerza desta sentencia, ni puede dudarse, que la cosa juzgada en el Tribunal del Principi tiene fuerza de ley, per text. in l. 1. §. hoc autem Senat. Consultus. ff. ad Syllan. in l. nam Imperator. ff. de legib. l. an. in totum. G. de edific. privat. l. filius. ff. ad l. Cornel. de fals. plene Cypion. Rovit. conf. 73. num. 3. lib. 2.

68. Ni puede oponerseles à los Infaculados la nota de ambiciosos, por aver salido à la defensa del derecho que les compete para la elección destes officios, porque el conservar el derecho de poder conseguirles, no es pretenderles, sino querer delvanecer la nota que puede seguirseles, de hallarse inhabilitados para poder obtenerles, iuxta text. in l. 1. §. permittuntur, ff. de aqua quotidiana. §. astiva, cap. bona de postulat. Pralat. Matth. de afflict. ad constit. Neapolit. libri rub. 97. in principio num. 22. D. Ioan. Solorz. in polit. Indian. to. 2. lib. 1. cap. 17. num. 20. ibi: *Quia licet accensus sit gratia, tamen si scire causa denegatur gratia sit iniuria.*

69. Además, que quando los puestos, y officios

se aperecen, no con animo ambicioso, sino con deseo de mayor honra, no es defeto el pretenderles, lo que se califica con el exemplo de Iudas Macabeo lib. 1. *Machabaorum*, quando dixo: *Abstine istam rem facere, ut fugiamus ab eis, etsi appropriavit tempus nostrum, moriamur in virtute propter fratres nostros, & non inferamus crimen gloria nostra.* Casan. in Cathol. glor. mundi, in prafat. el Padre Marquès en su governador Christiano, lib. 2. cap. ult. col. 22. late Gratian, discept. forens. cap. 284. à num. 29. §. precipue num. 35. ibi: *Cum honores itaque prosequi possumus dummodo ambitionem declinemus.*

70. Estas son las razones que los Infaculados, y Infaculados proponen à V. Magestad, para que por ellas mande abrogar la ordinacion del Consejo general, en que recibiràn la merced que deven prometerse de la suma justificacion, y grandeza de V. Magestad.