Arte de los contractos

Bartolomé de Albornoz

ARTE DE LOS CONTRACTOS

Compuesto por Bartolome de Albornoz

ESTVDIANTE DE TALAVERA.

Dirigido al Illustrissimo y Reuerendiss. S.

DON DIEGO COVARRVVIAS DE LEIVA

Obispo de Segouia, Presidente del consejo Real, &c.

Quien se quisiere satisfazer de lo que este libro contiene, y del vso que del pueden tener los Iuristas, Theologos, Confessores, Escriuanos, y Mercaderes, q̃ dessean la saluaciõ de sus animas, lea la Conclusion de el Libro, que esta fol. 174. y sirue de Prologo vniuersal, y despues el Prologo particular de cada libro, y entendera si le importa leer toda la escriptura.

En

En casa de Pedro de Huete

Valencia

15 8/3

Arte de los contractos

Bartolomé de Albornoz
Valenica 1573
(Pedro de Huete)

The School of Salamanca
A Digital Collection of Sources and a
Dictionary of its Juridical-Political Language
https://www.salamanca.school

Volume 17

Directors:
Duve, Thomas
Lutz-Bachmann, Matthias

Akademie der Wissenschaften und der Literatur, Mainz
Max-Planck-Institut für Rechtsgeschichte und Rechtstheorie
Goethe-Universität Frankfurt/Main

Electronic publication, 2020-07-22
Online:
https://id.salamanca.school/texts/W0017

Editors:

Birr, Christiane
Rico Carmona, Cindy
Wagner, Andreas
Glück, David
Thönes, Martin

PDF Production:

Kupreyev, Maxim N.

Digitized original(s):

Staatsbibliothek zu Berlin
http://stabikat.de/DB=1/XMLPRS=N/PPN?PPN=59416821X

Internet Archive
https://archive.org/details/ARes44318/page/n1/mode/2up

Proposed citation:

Albornoz, Arte de los contractos (2020 [1573]), in: The School of Salamanca. A Digital Collection of Sources
https://id.salamanca.school/texts/W0017

This pdf edition does not render the layout of the original print. For detailed information about editorial interventions consult our Edition Guidelines: https://www.salamanca.school/en/guidelines.html. Marginal notes of the original appear as consecutively numbered end notes.

[[i]r] ARTE DE LOS CONTRACTOS

Compuesto por Bartolome de Albornoz estvdiante de talavera.

Dirigido al Illustrissimo y Reuerendiss. S. don diego covarrvvias de leiva Obispo de Seguoia, Presidente del consejo Real, &c.

Quien se quisiere satisfazer de lo que este libro contiene, y del vso que del pueden tener los Iuristas, Theologos, Confessores, Escrivanos, y Mercaderes, que dessean la saluacion de sus animas, lea la Conclusion de el Libro, que esta fol. 174. *y sirue de Prologo vniuersal, y despues el Prologo particular de cada libro, y entendera si le importa leer toda la escriptura.*

En Valencia En casa de Pedro de Huete. Año de M. D. LXXIII.

[[i]v] Licencia Real para imprimir.

DOn Phelippe por la gracia de Dios Rey de Castilla, de Leon, de Aragon, de las dos Sicilias, de Hierusalem, de Nauarra, de Granada, de Toledo, de Valencia, de Galizia, de Mallorcas, de Seuilla, de Cerdeña. de Cordoua, de Corcega, de Murcia, de Iaen, de los Algarues, de Algezira, de Gibraltar, duque de Milan, &c. Por quanto por parte de vos Bartolome de Albornoz vezino de la villa de Talauera, nos ha sido hecha relacion, diziendo que vos hauiades compuesto vn libro intitulado Arte de contractos; el qual era muy vtil y prouechoso; y nos supplicastes lo mandassemos ver, y os diessemos licencia y facultad para lo poder imprimir, o como la nuestra merced fuesse. Lo qual visto por los del nuestro consejo, y como por su mandado se hizieron las diligencias que la Prematica por nos nueuamente hecha sobre la impression de los libros dispone: fue acordado que deuiamos mandar dar esta nuestra carta para vos en la dicha razón. E nos tuuimos lo por bien; y por la presente os damos licencia y facultad, para que por esta vez podays imprimir el dicho libro que de suso se haze mencion, por el original que en el nuestro Consejo se vio, que va rubricado y firmado al cabo de Pedro del Marmol nuestro escriuano de camara de los que en el nuestro consejo residen, sin por ello caer ni incurrir en pena alguna: con que despues de impresso no se pueda vender, ni venda, sin que primero se trayga al nuestro consejo, juntamente con el dicho original, para que se vea si la dicha impression esta conforme à el, y se tasse el precio que por cada volumen houieredes de auer: so pena de caer, e incuirir en las penas contenidas en la dicha Prematica, e leyes de nuestros Reynos. De lo qual mandamos dar y dimos esta nuestra casta sellada con nuestro sello, y librada de los del nuestro consejo. Dada en Madrid a siete dias del mes de Agosto, de mil e quinientos y setenta y tres años.

D. Episcopus Segouien.	El Licendiado Pedro Gasco.	El Doctor Francisco de Auedillo.	El Licenciado Fernando de Chaues.	El Doctor Aguilera.	El Licenciado. Couarruuiae

Yo Pedro del Marmor escriuano de Camara de su Catholica Magestad la fize escriuir por su mandado, con acuerdo de los del su Consejo.

Registrada	Iorge de Olaal de Vergara.	Por Chanciller.	Iorge de Olaal de Vergara.

¶Por otra Provision Real, expedida el mismo dia mes y año que la arriba contenida, y ante el mismo Secretario Marmol, (cuio original esta en poder del Autor dio el Consejo Real licencia, para que esta impression que estava hecha fuera del Reino, entrase sin pena alguna en estos Reinos.

Licencia del Ordinario para imprimir.

Y *O Augustin Frexa Doctor en Derechos, Official, y Vicario general en el Arçobispado de Valencia, por el Illustrisimo y Reuerendißimo señor don Ioan de Ribera Patriarcha de Antiochia, Arçobispo de Valencia, del Consejo de su Magestad, &c. vi, lei, y reconosci el presente Libro intitulado Arte de Contractos, compuesto por Bartolome de Albornoz vezino de Talavera de la Reyna del Arçobispado de Toledo: y no hallando en el cosa alguna repugnante à nuestra sancta Fe Catholica, ni contra*

las buenas costumbres, doy licencia y facultad, para que el sobredicho libro se pueda imprimir y vender en esta diocesi, sin incurrimiento alguno de pena. En se de lo qual firme el presente de mi propia mano. Fecho en Valenacia primero de Deziembre, del año. M.D. LXXI.
Frexa. I.D.

Auctor de Libro.

Hit situs est Phaëthon currus auriga paterni, Quem si non tenuit, magnis tamen excidit ausis.

Liber de Auctore.

Degeneres animos timor arguit, heu quibus ille lactatus fatis, quæ bella exhausta canebat.

[[ii]r] EL REY.

POR quanto por parte de vos el Doctor Albornoz vezino de la villa de Talauera, nos fue hecha relacion que vos auia des compuesto vn libro intitulado Arte de los contratos, el qual era muy vtil y prouechoso, y nos suplicastes le mandasemos ver, y daros licencia para le poder imprimir, y priuilegio por treynta años, o como la nuestra merced fuesse. Lo qual visto por los del nuestro consejo, porquanto enel dicho libro se hizo la diligencia que la prematica por nos agora nueamente sobre ello fecha dispone, fue acordado que deuiamos mandar dar esta nuestra cedula para vos en la dicha razon, y nos touimos lo por bien, y por la presente vos damos licencia y facultad, para que vos, o la persona que para ello vuestro poder ouiere, y no otra persona alguna, podays hazer imprimir y vender el dicho libro que de suso se haze mencion, en estos nuestros Reynos de la corona de Castilla, por tiempo y espacio de diez años, primeros siguientes, que corren y se cuentan desde el dia de la fecha desta nuestra cedula. So pena que qualquiera persona, o personas, que sin tener para ello vuestro poder lo imprimiere o vendiere, o hiziere imprimir, o vender, pierda toda la impression que hiziere, y vendiere, con los moldes y aparejos della, y mas incurra en pena de cincuenta mil marauedis, por cada vez que lo contrario hizieren. La qual dicha pena sea la tercia parte para la persona que lo acusare y la otra tercia parte para el juez quelo sentenciare y la otra tercia parte para la nuestra camara y fisco, con tanto que todas las vezes que ouieredes de hazer imprimir el dicho libro durante el dicho tiempo de los dichos diez años, le traygaysal nuestro consejo, juntamente con el original que en el sue visto, que va rubricada cada plana y firmado al fin del, de Alonso de Vallejo nuestro Secretario de camara de los que en el nuestro consejo residen, para que se vea si la dicha impression esta conforme a el, y se os de licencia paralo poder vender y se tasse el precio a como ouieredes de vender cada volumen, sopena de caer e incurrir en las penas contenidas en la dicha pregmatica, y leyes de nuestros Reynos. Y mandamos a los del nuestro consejo y a otras qualesquier justicias destos nuestros Reynos, que guarden y cumplan y executen y hagan guardar y cumplir y executar esta nuestra cedula y todo lo enella contenido, Dada en Madrid, a xvj. dias del mes de Nouiembre de M.D. LXXIII. Años.

YO EL REY.

Por mandado de su Magestad.
Antonio de Erasso.

Yo Alonso de Vallejo, secretario del Consejo de su Magestad, doy se, que auiendose presentado por parte del Doctor Albornoz vezino de la Villa de Talauera, ante los dichos señores, el libro intitulado Arte de los contratos que con licencia de su. M. se imprimio, se tasse el precio en que el dicho libro se ha de vender, a tres marauedis y medio cada pliego en papel, y mandaron que esta tassa se ponga al principio de cada libro y no se venda sin ella, para que se sepa el precio en que se ha de vender, y para que dello conste de mandamiento de los dichos Señoes del Consejo, y pedimiento del dicho Doctor Albornoz di esta fee. Que es secha en Madrid, a. xix. dias de Nouiembre de M.D. LXXIII. Años.

Alonso de Vallejo.

[[ii]v]

[[iii]r] Al Ilustrissimo y Reuerendissimo Señor don diego covarrvvias de leiva Obispo de Segouia, Presidente del Consejo Real, &c. Bartolome de Albornoz.

TAnta es la excelencia de las letras, y tan grande su estima en todas las edades, gentes y naciones, de que por experiencia, o lecion se tiene noticia, que los Reies, Principes, y grandes señores, y muchos Reinos, y ciudades (a quien parece que sus grandes hechos y potencia asseguraua la eternidad) no se tuuieron por seguros, si a las letras no se encomendauan. Lei justa, y conforme à razon que los Principes con su poder amparen lo que les da la eternidad que procuran. Las proezas señaladas, y grandes hechos de armas (por heroicos que sean) con sus auctores, y con la memoria de los que se hallan presentes se acaban, si las letras no les dan vida y perpetua memoria. Los grandes edificios que à tanta costa de tiempo y dineros se fabrican, vna vez puestos donde se fundaron, no causan admiracion mas de à los que los tienen presentes, por que no pueden ler arrancados, sino para ser destruidos. Mas los libros y letras andan por todo el mundo, y como el anima de el hombre (en quien las letras tienen su assiento) siendo incorporea, con ojos inuisibles vee lo que con los de el cuerpo no se puede alcançar, y es inmortal, no subjeta à corrupcion alguna, assi lo es la gloria que de ellas procede, que aun que comparada con la verdadera (que solo consiste en el conoscimiento de Dios, y gozar de su diuina Magestad) es menos que sombra, sin duda es la mas auentajada de todas las otras que en este mundo se pueden dar. Pues si esta obligacion y reconocimiento virtuoso, de amparar las letras, fauorecer à quien las sigue, y premiarlos, ha sido particular estudio de Principes virtuosos, que ninguna parte tuuieron en ellas, quanta mas obligacion tiene vuestra S. Illustrissi. de fauorecer los estudios, en que Dios en su edad le hizo solo, y le dio tanto grado, quanto no sabemos otro que le iguale, y à la gran sabiduria de que le hauia dotado, aiunto la suma potestad en el tiempo que su Iglesia, y estos Reinos maior necessidad tenian, para que ellos fuessen reparados, y los enemigos que los quieren destruir confundidos. Quien puede mucho, si sabe poco no puede fauorecer las sciencias que no sabe, por la misma razon à el que sabe mucho, si puede poco, no le le puede pedir que de à la sciencia el fauor que para si no tiene. Estas dos partes que tan dificilmente en muchas edades

se han buscado juntas, en la nuestra (para bien de estos Reinos, y remedio de su vniuersal Iglesia) con vnion indissoluble las ha aiuntado Dios, socorriendo con el maior remedio à la maior necessidad. Podra ser, que à algunos parezca que tomo oficio ageno y nueuo, qual para mi seria si fuesse lisongero, yo creo, que ni yo, ni otro jamas haia vsado de maior y mas verdadera libertad, y con esto mas importante de la que al presente tracto, si en nombre de la Republica Literaria de estos Reinos, representare à vuestra S. Ilustriss. (como en vn espejo) la suma de su vida con tanta verdad, que ninguno con ella pueda contradezir lo que en presencia de quantos oy biuimos ha passado, y le proponga, su vida passada à que le obliga en lo porvenir, para que siguiendo se à si mismo, y dando à tan glorioso principio el fin que merece, espere de Dios el premio, y de los presentes el verdadero testimonio para los que despues vernan, como por el contrario le han dado, à los que confiados en su poder y auctoridad (que en ellos y con ellos tuuò fin) quisieron mas seguir sus apetitos, que lo que à su honra tocaua. La patria (començando de los bienes, que los Filosofos llaman extrinsecos) porque son fuera de el animo (donde estan las riquezas verdaderas) diosela Dios, la mas Ilustre de estos Reinos la Imperial ciudad de Toledo, Silla Real de Hespaña en lo Espiritual y Temporal, desde tiempo de los Godos, y la mas principal de el mundo despues de la. S. Iglesia de Roma. Su Genitura y Constellacion en que nacio, admirable, entre otras excelencias que notoriamente muestra, es la maior, que su propria virtud y partes, sin otra negociacion, o aiuda extrinseca, le dan el lugar que tiene, y siempre le ha dado el que ha tenido, como de Caton se dixo, que el mismo fue maestro de su fortuna. A estas causas naturales se allega el Prognostico espiritual que se pudo hazer, de quien nacio dia de el bienauenturado Apostol Sanctiago patron de Espana, que a ella truxo la Fe, y assi como conuiene con el vuestra. S. Ilustriss. en el nombre, conuiene en los oficios de ser Perlado espiritual, y patron seglar de España, y entrambos conuienen con el primero Iacob glorioso Patriarcha, de quien toman el nombre, para (como el) mudarle en Israel, que quiere dezir varon que vee a Dios. Fue aquel dia tan venturoso para la Corona de Castilla, que al puncto que vuestra. S. Ilustruiss. nacio, se gano Pamplona, y se entero en el cuerpo de estos Reinos el de Nauarra, que de tantos años atras (contra derecho y justicia) de esta Corona estaua enagenado, proueiendo Dios milagrosamente à el reme-**[[iii]v]**dio de aquel Reino, para que no se perdiesse, por donde Hespaña fuesse destruida. Passo las de mas partes (que tambien entre Filsofos son extrinsecas) de que Dios tan abundamente doto à vuestra S. Ilustrissima, como es la composicion y figura exterior, con que satisfaze la dignidad que tiene, y tan amable, que llama para si la aficion y reuerencia de todos. Las riquezas dioselas Dios desde su primera edad tan bastantes, que no le desuaneciessen à cosas impertinentes, y pudiesse sin ninguna necessidad (que es muy contraria à los estudios) seguir sus letras. En la nobleza de linage no presento mas testigo de el Ilustre y sancto Colegio de S. Saluador de Ouiedo, donde à vuestra S. Ilustriss. conocimos en Salamanca, con el habito de aquella sancta casa, donde tan riguroso examen se haze sobre la limpieza de linage y costumbres, de quien en ella ha de ser admitido. Vengo à las otras partes intrinsecas, y riquezas espirituales que vuestra S. Ilustriss. (como Vlysses) puede dezir que es caudal suio, en cuia propriedad ningun otro tiene parte (aunque en su fructo todos la tenemos, y ternan los venideros) que es su Doctrina, compuesta de tan hermosa substancia, como son las sciencias de los Derechos Ciuil y Canonico, y de la sancta Teologia, adornada de tan hermosos accidentes, como son las lenguas Latina y Griega: Historia sagrada y profana, y conocimiento de todas las artes liberales, con que antes que saliesse de el estudio, siendo Catedratico, fue Principe de la Escuela de Salamanca, con

vno de los maiores auditorios que antes, ni despues en ella ha hauido. Si mi testimonio como de discipulo antiguo, oiente y seruidor suio, es sospecho so, presento por testigos las Obras que vuestra Ilustriss. S. ha escrito, considerense en Quantidad, o en Qualidad: en Quantidad, sabemos que ningun Hespañol antiguo, ni moderno ha escripto tanto, si no es el. S. Obispo Tostado, à quien vuestra S. Ilustrissi. es segundo, y comarcano enel numero de libros, como en los terminos de el Obispado. si en Qualidad se miran, presento por testigos, las Impressiones multiplicadas, que de ellas se han hecho en estos Reinos, y fuera de ellos, sin que las penas de los priuilegios fuessen parte para impedirlo, por la demanda y necessidad con que se piden, El vso que de ellas hai, declaren las alegaciones de los estrangeros, no solo Iuristas, sino con ellos de todos los que professan conocimiento de lenguas y letras de humanidad. Hasta ahora no he referido cosa alguna en que pueda caer adulacion, ni sospecha de ella, porque es el hecho desnudo, que ni se me puede negar, ni y o colorarle en alguna manera, mas de proponerle, y con el la peticion de todo el mundo a Hespaña, y de Hespaña a Castilla, y de Castilla a vuestra. S. Ilustriss. que le dize. Mira gran Perlado las partes que Dios te dio, y las que yo de mi te he dado, mira la necessidad vniuersal que el mundo tiene de mi, y la que yo de ti tengo. La Religion en todas partes dissipada, a mi y de mi pide su remedio, la paz esta perdida, los enemigos de Dios visibles y inuisibles, por pecados del mundo estan pujantes, Italia ha afloxado en letras, Francia y Alemania valiera mas que no las tuuieran, la quietud publica temporal y espiritual de la Christiandad de mi sola pende, la que en el mundo hai yo la doi alos que no son de mi gremio, la que hai, de mi sola se espera, y yo de ti solo, en el seruicio que hizieres, a mi cabeça Rei y señor que en el supremo gouierno te puso. Esto es Ilustrissimo señor, lo que Castilla pide, la obligacion que contra vuestra Ilustriss. S. presenta son las partes que le ha dado, y lo que deue a quien es, quando en todo esto vuestra. S. Ilustriss. huuiere hecho lo que de el se espera, y piense que ha pagado, queda mas deudor que antes, porque la paga se passa a la plana de la deuda, y por mucho que de vuestra. S. Ilustriss. se reciba, siempre se espera mas, la contienda es consigo mismo, de vencer vnos beneficios con otros maiores, especialmente en el fauor de las letras, y estudios, que de ninguno han sido peor tratados, ni mas desfauorecidos, que de quien mas obligacion tenian a darles fauor, a el que lo merece, se le deue por su justicia, a quien no lo merece, de gracia, para que otros se animen, en estos segundos entro yo, y en reconocimiento de la doctrina que antiguamente, primero de la boz biua, y despues de la Escriptura de vuestra. S. Ilustriss. recebi, y de las mercedes y fauor que siempre ha hecho a los Estudiantes, y a mi como a vno de ellos, y para muestra de la comun alegria, que todos en general (y yo con el vulgo) hemos recebido, enla merced que su Magestad ha hecho a estos Reinos, con la elecion de vuestra. S. Ilustriss. para Alferez de su justicia, y Adelantado de su gouierno, no supe como mejor declararla, que con estos papeles que a vuestra. S. se presentan, los quales no suplico a vuestra. S. Ilustriss. sean amparados con particular defensa, pues no es justo se les de sino son dignos de andar en el vulgo, y si lo son, basta les tener olor dela doctrina de vuestra S. Ilustriss. cuia Reuerendissima persona guarde nuestro señor, y tenga, de su mano, en la salud y prosperidad que su vniuersal Iglesia, y estos Reinos han menester. De Madrid. XV. de Março, Año M.D. LXXIII.

[[iv]r] Tabla de los Titulos de este libro.

Libro I. De los Contractos Personales.

TITVLO. Fol.

Prologo. 1

1 *Introduction para los Contractos.* 3

2 *De las Obligaciones y Promisiones.* 4

3 *De la Mancomunidad.* 6

4 *Del Contracto Torpe, o Impoßible.* 7

5 *De la Pena conuencional.* 8

6 *De las Pagas.* 11

7 *De las Compensaciones.* 13

8 *De las Innouaciones.* 15

9 *De Cobrança de paga no deuida.* 16

TITVLO. Fol.

10 *De la Fiança.* 17

11 *De la Fiança Iudicial* 22

12 *Del Mandadero, o Procurador de negocios.* 23

13 *De el que se entremete en negocios agenos sin mandado de cuios son.* 24

14 *De la Compañia.* 25

15 *De los peños y Hypotecas.* 27

16 *De la Hypoteca legal, o Tacita.* 30

17 *De la prelacion de Hypotecas.* 31

18 *De el Deposito.* 34

Libro. II. De los Contractos Reales.

Prologo y comun de Contractos Reales. 37

1 *De la Donacion.* 40

2 *De la reuocacion de Donacion.* 42

3 *De las mercedes de Rei.* 44

4 *De el Emprestido Mutuo.* 49

5 *De el Prestamo Commodato.* 49
6 *De el comun de Emprestido y Prestamo.* 50
7 *De el Engaño en la mitad de el justo precio.* 55
8 *De el que vende, o contracta cosa agena.* 55
9 *De la Vendida y Compra.* 57
10 *De la Cosa vendida.* 58
11 *De los conciertos de la Vendida.* 60
12 *De la Vendida de Esclauo.* 60
13 *De el Riesgo de la Vendida.* 61
14 *De las Tachas de la cosa vendida.* 61
15 *De el Saneamiento.* 61
16 *De el Precio y Comprador.* 62
17 *De el Trueco, o Cambio.* 85
18 *De el Loguero y Arrendamiento.* 92

Libro. III. De los Contractos Irregulares.

Prologo. 98
1 *De el Censo Enfyteusis.* 100
2 *De el Censo al Quitar.* 107
3 *De el Retracto por el tanto.* 117
4 *De los Cambios y Mercaderes.* 122
5 *De los Corredores y Pregoneros.* 133
6 *De los quasi Contractos.* 135

Libro. IIII. De los Contractos Matrimoniales.

Prologo. 137
1 *De el. S. Concilio Tridentino.* 138
2 *De el Sacramento del Matrimonio.* 157
3 *De los impedimentos de el Matrimonio.* 158
4 *De los estoruos de el Matrimonio.* 159
5 *De los impotentes por natura, o por arte.* 159
6 *De el Matrimonio consumado.* 159
7 *De los efectos de el Matrimonio.* 160

8 *De los delictos en Matrimonio.* 160

9 *De el Diuorcio, o Departimiento de los casados.* 161

10 *De el Parentessco carnal, y de la Afinidad, o cuñadia.* 161

11 *De los hijos legitimos.* 167

12 *De los hijos no legitimos.* 167

13 *De las Legitimaciones.* 167

14 *De el Porhijamiento, o Adopcion.* 168

15 *De el Derecho de los Dotes.* 168

16 *De las Arras.* 170

17 *De las Donas y Vistas de los desposados.* 171

18 *De la Donacion entre marido y muger.* 171

19 *De la Restitucion de el Dote.* 171

20 *De los Bienes Gananciales.* 172

Conclusion de el Arte de los Contractos. 174

[[iv]v] TABLA DE MATERIAS EN LAS ANOtaciones de este Libro contenidas.

ESte libro es Repertorio de el Derecho de el Reino en Materia de Contractos, y si en su disposicion el Auctor piensa hauer puesto algun ingenio, de que el Lector se pueda seruir, es que ninguna tabla ha menester, mas de la de los Titulos, que esta en la plana passada, cuio vso se declara en la conclusion de el Libro (que es el final capitulo del Arte de los Contractos) con la qual se entiende donde se tracta cada materia, y buscado el lugar, por las Notas se puede en vn puncto recorrer todo lo que hai, sin cargar a el Lector fuera de todo proposito de otras tablas y Sumarios, siendo (como las lenguas de Æsopo) vn mismo manjar guisado en diferentes potajes. A esta causa, porque el Lector no se quexe que el Libro no tiene Repertorio, se le da la Tabla siguiente, la qual contiene algunas cosas, de las que en las Anotaciones se tractan, y ninguna de las que estan en los Capitulos de las Leies. La hoja se señala por el numero, y la parte de la Hoja por las letras, que remiten a las que estan entre las dos columnas.

A

ABstracto y Concreto que significan. 66. c.

Abstracto en la contemplacion no difiere de el Concreto. 89. b.

Actiones, y su materia. Tit. 1. lib. 1. porque esta errado el fol.

Actio de obligacion torpe. 8. c.

Afinidad licita, y ilicita, y su materia. 152. a.

Afinidad y su arbol. 165. c.
Auila ciudad leal que armas tiene. 73. d.
Apuestas y su materia. 22. e.
Argumentar bien, que vso tiene 71. e.
Argumento de maior a menor. 51. d.
Auisadores de hazienda, discipulos del demonio. 97. e.
Arte, en que consiste. 175. e.
Arte de Contractos es este libro, y porque. 174. d.
Arras, y su materia, y a quien se deuen. 173. a.
Arrendamiento por fuerça, y su materia. 96 b.
Arrendador y Conduzidor, como se toman en este libro. 92. b.
Arrendamiento, y en el Imposicion, y su materia. 97. b.
Adam carnal y espiritual. 190. b.

B

BArata y Mohatra es vna misma cosa, y su materia. 14. c.
Barata es peor que vsura, y incluie dos pecados. 84. c.
Bendiciones en el matrimonio, y velaciones son vna misma cosa, y su materia. 154. d.
Bethsabe fue sancta, y su historia. 152. f.
Bien vniuersal se prefiere a el particular. 71. f.
Bien maior, respecto del menor, es el mal menor respecto de el mal maior. 73. f.
Bienes gananciales segun vso de diferentes Reinos, y su materia. 173. f.
Bienes de Obispos y Religiosos, y de otros que no pueden testar. 57. a.
Buei nombre de moneda. 87 b.
Bula de composicion, y su materia. 90. c.
Burgos tuuo el principado de la mercaderia en Castilla. 81. e.

C

CAbala de los Hebreos. 88. e.
Castilla quando mas paz tiene, se ha de preuenir para la guerra. 72. f.
Castellano natural a que esta obligado. 73. c.
Castellana pronunciacion excede a quantas hai. 90. a.

Censo enfyteusis y su materia. 100. f.

Censualista, es el que paga el censo. 103. c.

Censo de por vidas en raizes, y su materia. 103. c.

Censo, o juro de por vida. 113. f.

Censos al Quitar y su materia. 107. d.

Censo al Quitar se puede redemir por partes. 12. f.

Censo no se puede cargar sobre cosa acensuada. 28. f.

Censo al Quitar no recibe fiança. 109. f.

Censo no se puede poner sobre cosa mueble. 110. a.

Censo al Quitar es redimible a voluntad del censualista, y no de el señor. 111. b.

Censo Enfyteusis es bienes raizes y Censo al Quitar son muebles. 116. b.

Censo al Quitar no se puede pagar sen especie cierta, ni recebir en especie, sino a dinero, 112. d.

Censo al Quitar no admite directo dominio. 104. f.

¶ Clausulas de Escripturas declaradas para los Escriuanos.

De la Diuision de obligados. 6. e.

De la pena pagada, o no pagada. 8. f.

Añadiendo fuerça a fuerça, 15. d.

Del Senatusconsulto Veleiano. 17. b.

De la muger casada que se obliga. 18. a.

Renuncia el beneficio de la excussion 18. f.

Obliga sus bienes hauidos y por hauer. 28 f. 31. f.

[[v]r] De la Insinuacion y su materia. 43. a.

De la cosa no vista ni contada. 50. a.

De las Contracartas. 52. e.

De la Renunciacion del engaño. 55. c.

La qual donacion os hago por muchas y buenas obras que de vos he recebido. 89. c.

Renunciacion de caso fortuito. 94. c.

Colores que proporcion tienen entre si. 37. f.

Compra adelantada y su materia. 81. d. 12. f.

Compra de cosas inciertas, y su materia. 59. c.

Compra para tornar a vender, y su materia. 65. a.

Compra por fuerça, y su materia. 74. d.

Compra de lanas. 82. c.

Commisso de Censo, y su materia. 104. c.

Commixtion y vnion difieren. 106. b.

Condiction Triticaria 82. c.

Confusion de Action que es. 122. a. 107. c.

Compañia y Comunion defieren. 120. f.

Compañía y su materia. 26. b.

Consenso y disenso. 4. b.

Contracto que significa, como se haze y deshaze, y de donde viene. Tit. 1. lib. 1.

Contractos Dipleuros y Tripleuros. 154. e.

Contracto Guarentigio, y su materia. 5. a.

Contractos Compuestos 13. c.

Contractos no se pueden mezclar, ni componer. 39. f.

Contracto si se muda en otro, pierdese el primero. 40. c.

Contracto Lucratiuo y Oneroso. 55. b.

Contractos Irregulares 39. a.

Contractos mojados en agua infernal. 132. b.

Contractos regulados por la Sagrada Escriptura, y por Homero. 99. f.

Contractos Inominatos, y su materia. 88. b.

Contradictorios y Contrarios, y su materia. 37. c.

Correlatiuos y su materia. 39. e.

Corredores y su materia. 133. d. Cotos y prematica del pan, y su materia. 77. c.

D

DErecho y sus diuisiones y materia. 98. a.

Debito Matrimonial y su materia. 155. f.

Defuncto no se puede embargar. 31. f.

Dispensacion y su materia. 142. d.

Dinero y su materia. 131. e.

Decima en el censo y su materia. 103. c.

Dominio y su diuision. 103. a.

Dote es lo que trae la muger. 173. a.

Donacion en Confiança, y su materia. 52. b.

Donacion en fraude de sus acreedores. 56. e.
Donacion y su materia. 41. f.
Donacion Remuneratoria y su Materia. 89. a.
Donas y su materia. 173. c.

E

ENcomiendas y su materia. 35. c. 45. f.
Esclauos y su materia. 130. b.
Engaño Real y personal. 55. c.
Embaxador y su materia. 134. a.
Estancos y su materia. 67. b.
Extrauagante de los censos declarada. 114. b.
Escriptura. no es de substancia de el Contracto. 58. f.
Experiencia y Arte difieren. 38. a.

F

FAbricas de Iglesia y su materia. 75. c.
Feria significa lugar y tiempo. 126. f.
Fiança es deuda condicional. 18. f.
Fortalezas cerca de las ciudades son peligrosas. 72. d.
Fornicacion simple es peccado. 137. f.
Fronteras deuen ser fauorecidas. 97. b.

G

GEneracion de el Hombre. 162. d.
Guerra y su justificacion. 130. d.
Genero generalissimo, 71. e.
Genero no se ha a sus espeies, como el todo a sus partes. 51 c.

H

HEredad es Raiz. 119 b.
Hermolao Barbaro declaro las vsuras. 108. d.

Hombres doctos de Burgos y Segouia. 81. f.
Honestidad publica y su materia. 151. b.

I

IEsus que significa. 88. d.
Iglesias y su edificio. 71. a.
Iglesia de Toledo. 92. c.
Iuegos y su materia. 21. b.
Iusto precio y su materia. 53. b.
Interesse y su materia. 10. b.
Iuros Reales y su materia. 113. a.
Impossible y torpe difieren. 7. b.

L

LAsto y su materia. 19. b.
Lei penal y su materia. 136. b.
Limosna y su materia. 41. e. 51. d. 8. c. 96. b.
Libros Sybylinos. 64. a.
Lenguas Latina y Griega quando aprouechan. 88. d.

M

MAiorzgo y vsufructo son deposito 36. e.
Mercaderes y su materia. 128. b.
Matrimonio y su materia. 140. a.
Matrim. de menores. 140. c.
Matrim. Condicional. 140. d.
Matrim. de futuro. 141. b.
Matrim. de infieles. 141. f.
Matrim. de absentes. 146. a.
Matrim. Clandestino. 147. b.
Matrim. de estrangeros. 153. c.

N

NAtura y su difinicion. 98. c.
Negatiua coarctada y su materia. 5. c.
Necessidad forçosa y voluntaria. 72. b.
Necessario y Suficiente difieren. 76. f.
Nombre que es, y su materia. 88. c.

O

OFicios que se venden y renuncian, y su materia. 79. c.
Obligaciones y su materia. 3. a.
Obligacion del que enseña, o escriue. 146. d.

[[v]v] P

PAgas y su materia. 12. f. 85. b.
Pacto de Retrouendendo y su materia. 33. f. 111. c.
Papa y su poder. 90. f.
Parentesco espiritual y su materia. 150. b.
Pecado del que vota contra consciencia. 80. d.
Pena y Condicion difieren. 6. b.
Pena y Interesse no concurren. 9. c. 23. d.
Pension. Ecclesiastica y su materia. 116. d.
Porte y su materia. 16. b.

Q

QVasi Contractos y su materia. 135. e. 40. f.
Qualidad presupone substancia. 35. a. 83. d.
Question de nombre que es. 88. f.
Quitamiento es donacion. 12. a.

R

Regimientos y su origen. 81. b.
Regla Lesbia que es. 71. e.

Rei, y su poder. 96. c. 80. a. 137. d.
Renueuo y su materia. 15. b.
Renta y su materia. 101. a.
Restitucion y su materia. 90. d. 156. a.
Retractos y su materia. 118. a. 103. a.
Riquezas delos antiguos. 102. a.

S

SEñal de vendida y su materia. 58. a.
Seguros y su materia. 19. f. 27. a.
Secrestos y su materia. 35. c.
Superficiario y su materia. 120. b.

T

TAlauera y sus Armas. 87. a.
Teorica y Practica que es. 66. d.
Tiempo incierto quando se cumple. 6. c.
Tiempo se resuelue en lugar, y al contrario. 126. f.
Tributo de los Iudios. 101. c.
Trueco en que difiere de venta. 86. b.

V

VAncos y su materia. 125. a.
Vendida por fuerça y su materia. 69. b.
Voto y su materia. 89. e.
Vso del Contracto es distincto del. 68. f.
Vsura y su materia. 52. f.
absolutamente es prohibida. 127. f.
quando peca el que la recibe. 129. b.
Vsuras Romanas y su materia. 108. f.
Vsuras Griegas y de mar. 131. c.
¶ Vocablos algunos, cuia significacion, o Etymologia se declara.

Peño, prenda. 28

Deposito. 35.

Merced, mercar, señor, mossen, don. 45

Logro, daño, vsura. 53.

Señal, arras. 58

Fabrica, Fabro. 75

Coto, dehesa. 77

Candidato, opositor. 81

Vrbs, hecatombe. 87

Siempre biua, mastuerço. 88

Voto, deuocion. 89

Fariseo, Anachorita, Nazareno, Naçareo. 90

Restitucion. 90

Imposicion. 97

Mal Frances, viruelas. 99

Censo, Censitos, Enfyteusis, bienes raizes, Vectigal, portadgo, renta. 100

Xeme, semisses, trientales, quadrantales, bessales, suerte. 108

Iuro. 113

Redempcion. 118

Superficies, epifania. 120

Comunion, excomunion, compañia. 120

Argentario, Trapezites, trapaça. 131

Angel, Anunciacion. Apostol. 134

Venia, indulgencia. 142

Frater por hermano. 143

Nupcias, velaciones, reuelar. 154

Anotacion.

En el fol. 127. lo que se dize de la igualdad de los pecados que son de una especie. Quiero que se entienda conforme a lo que sienien los Teologos, por que bien se sabe, que aun en una misma especie uariadas las circunstancias hai inequalidad de peccados.

Errores de la Impression.

EL *Lector por su humanidad supla los defectos que hallare en la Impreßion, y los que aqui uan señalados enmiende en su libro, y aduierta, que en los uocablos Griegos y Latinos no es descuido, si los hallare con ortografia pura Castellana, como Filosofia, Teologia, &c.*
Folio. 4. en la margen del cap. 2. lee Tit. 11. f. 4. cap. 3. el ¶ sea Capitulo, y añade en la margen, L. 4. Tit. 11. Par. 5. y corrige los numeros de los capitulos de este Titulo. f. 5. cap. 14. en la margen pon Partida. 5. f. 6. cap. 17. ibi L. 19. Tit. 14. lee L. 20. Tit. 13. Par. 5. f. 7. cap. 1. lee L. 20. y. 21. Tit. 1. Par. 5. f. eod. cap. 3. ibi L. 18. lee. 28. f. 9. cap. 4. lee L. 35. Tit. 11. Par. 5. ibid. cap. 5. lee. L. 38. Tit. 11, Par. 5. f. 23. cap. 2. lee Tit. 11. f. 25. cap. 10. lee L. 17. ibid. Cap. 5. lee L. 7. ibid. f. 30. cap. 28. lee. L. 42. f. 42. cap. 3. lee L. 3. ibid. Obispo de Coria, lee fue Obispo de Cordoua. f. 43. cap. 5. lee L. 11. f. 44. cap. 3. y. 4. lee Tit. 10. f. 45. cap. 15. lee L. 12. Tit. 10. Lib. 5. Rec. f. eod. ibi. L. 10. y. 15. y. 17. lee L. 4. y. 15. y. 17. Tit. 10. lib. 5. Reco. f. 69. C. ibi arando, y arado, lee trillando y trilla. f. 88. C. ibi Sanson, lee 1 saac. Las hojas. 3. 73. 77. 81. estan erradas en la cunta del folio, corrijanse por la cuenta.

Registro.
* A B C D E F G H I K L M N O P Q R S T V X Y Z Aa Bb Cc Dd Ee Ff Gg.
Todos son terniones, sino * A Gg que son duerniones.

1

[1r] ARTE DE LOS CONTRACTOS segun Fuero y Derecho del Rey no de Castilla. Compuesto por Bartolome de Albornoz Estudiante de TALAVERA

LIBRO PRIMERO.

PROLOGO.

EN LOS LIBROS ANtes deste vimos todos los titulos vniuersales, por donde qualquier hombre puede disponer de lo que tiene, o adquirir lo que no tiene. En este libro (conforme a lo que en aquellos por mi se prometio) descendire a los titulos particulares, por do se puede adquirir, o transferir el señorio y posession delo que los hombres entre si contratan, de donde llame todo[1] el libro delos contractos. Porque enel (con ayuda de Dios) se tractara en general y particular, de todas y qualesquier contrataciones que entre los hombres pueda hauer: y por demonstracion (que ninguno pueda negar) veremos, como no hay, ni puede hauer, ni imaginarse en la vida del hombre, mas especies de contractos delas que en el seran declaradas. Materia de harta importancia, no solo para la vida comun, que toda consiste en contratacion de vnos con otros, mas aun para no perder la eterna para que fuymos criados. Porque en ninguna parte de todo el derecho tiene el Demonio tan cierta su granjeria, como en los fraudes y engaños que hay en las contrataciones, que tanto son mas dañosos quanto mas encubiertos. Pretendo (si Dios fuere seruido de me dar su gracia) darlos a entender por nueua forma, simplicissima y mas facil que ninguno los haya tractado. Mostrando simplemente cada contracto por si, y despues las commixtiones particulares, (que no hallo vocablo mas proprio) delos vnos con los otros, de donde nascen todos los contractos vedados y fraudes que en ellos hay: como la vsura, censos prohibidos, ganancias illicitas, ventas reprobadas, y otras contractaciones semejantes, que querria si (possible me fuesse) sacar a luz, y dar a entender palpablemente: que assi como la materia delas vltimas voluntades que adelante se tracta, es mas subtil y mas alta que la de los contractos, no se puede negar ala de los Contractos que es mas comun y mas practicable al hombre, y aun mas natural a el. Los antiguos fingieron que Amphion Thebano: y Orpheo de Thracia, fueron tan grandes musicos, que basto Amphion[2] a edificar los muros de Thebas con sola su vihuela, trayendo tras si las piedras, que con la fuerça de su musica ponia donde era su voluntad. Lo mismo dizen de Orpheo, que lleuaua tras si los arboles, las bestias, y todo lo que o ya su musica, hasta sacar di infierno a su muger Eurydice. Estas fabulas que ordinariamente tienen debaxo dela corteza exterior, differente sentido del que muestran, nos dan a entender la excelencia de aquellos Philosophos grandes, que fueron primeros pobladores de sus patrias, que estauan llenas de hombres rudos y bestiales, los quales no differian delas piedras sin sentido, ni de las plantas, o bestias, que aunque le tengan no es mas de para la conseruacion de aquel cuerpo material que Dios les dio. Mas el mismo Dios que nunca falta a quien no quiere tener falta del, y aunque lo quiera, es su bondad tanta, que siempre nos llama a mejor carrera y contino prouee ala

mayor necessidad, y cria hombres de altos entendimientos con quien communica mas de su sabiduria y perfection para que ellos la communiquen con los otros. Tales fueron estos Philosophos Am[3]phion, y Orpheo, que con la alteza de ingenio que Dios les dio, conoscieron la imerpefection de sus naturales, y poco a poco los fueron desbastando con su buena doctrina e ingenio, hasta hazerlos capaces que conosciessen sus defectos, y procurassen valerse de las cosas con que se podian remediar. Y esto consistia en dar obediencia a sus mayores: y ninguno era mas justo que lo fuesse que quien mas sabia, Assi fue obedescido Amphion delos Thebanos, y de los montes do viuian, los junto a que hiziessen vn cuerpo politico, (que quiere dezir de ciudad) donde cada vno comunicasse a su proximo lo que le sobraua, y se proueyesse dela**[[1]v]** falta que tenia. Esta fue la musica, que es concordia y consonancia, (no de cuerdas muertas, sino de animas viuas) con que Amphion junto las piedras, que eran los hombres barbaros y sin sentido, que son como piedras, y dellos hizo el muro de Thebas, que es la ciudad, porque los muros y generalmente lo que llamamos ciudad, no consiste en los baluartes y torres, cercas, ni baruacanas, sino en los hombres que la pueblan. Lo mismo hizo Orpheo en Thracia, que con su ingenio truxo a concordia y comun habitacion, todos aquellos barbaros, y los saco delas cauernas donde viuian como fieras, a hazer ciudad politica, y comun habitacion, y esto llamaron sacar del infierno a Eurydice, que quiere dezir Iusticia ancha. Porque la Iusticia ensancha las poblaciones, como la falta della las ensangosta y deshaze. Lo mismo escriue Vitruuio, de vna fuente que hauia en el Rey[4]no de Caria, que tenia credito de ablandar los hombres y efeminarlos, y dize que esta fabula tuuo origen, de que antiguamente los Cares y Lelegas pobladores de aquella tierra, eran hombres bestiales, montarazes que habitauan en las cueuas debaxo de tierra, y resquicios de peñas, sin tener mas casas, ni ingenio para hazerlas, del que tienen las bestias que hallan la casa hecha. Y a aquella fuente acudio vn viejo estrangero, que puso vna tendezuela de cosas tray das de fuera parte, y como acudian a quellos barbaros a proueerse de agua, començaron a contractar con el viejo, y poco a poco yuan conociendo su barbaria, y gustando delo que el traya, y les aconsejaua, hasta que vinieron a conoscer la perfection que hauia en acompañarse vnos con otros, y la bestialidad en que estauan, y entonces se conuinieron todos y poblaron aquella ciudad, que despues fue cabeça de todo el Reyno de Caria, donde la Reyna Artemisia, a su marido el Rey Mausolo edifico el mas famoso Sepulcro que ha hauido de obra material, por donde fue hauido por vna de las siete marauillas del Mundo, y dio nom[5]bre a que todos los Sepulcros señalados se llamassen Mausoleos. Esta fue la naturaleza de aquella fuente, y esta fue la musica de Amphion y Orpheo, que es la justicia, cuyos Ministros[6] y Sacerdotes son los Iuristas, que enseñan, como, donde, y entre quien, se deuen hazer los Contractos. Y por esto dixe, que es mas natural esta materia, quela de las Vltimas Voluntades, porque aunque a el hombre es natural dexar lo que tiene quando se muere. Vemos que el Derecho Ciuil tiene en esto mas Iurisdicion que el Natural, en mandar que el Testamento tenga tantos Testigos, que se haga de tal edad, que el otro no valga, y todo lo de mas que el Derecho dispone. Y cada Gente tiene su costumbre acerca desto, y muchos hay que no saben que es Testamento, mas de ninguno sabemos, ni hemos visto, que no tenga contractacion de comprar, vender, trocar, alquilar, y dar a guardar, y los de mas Contractos, en mas o menos perfection segun el ingenio de cada gente. Nuestros Castellanos quando descubrieron las Indias Occidentales, con trueco (que llaman rescate) hizieron sus contrataciones, y touieron[7] entrada, dando peynes cascaueles y espejos, por el bastimento que hauian menester, y otras cosas que los Indios

no conoscian. Esta misma orden se tuuo con los dela Florida, y se tiene oy diacon los delas Islas de los Bacallaos, donde se rescata pescado, delo qual ellos son muy abundantes, y les dan otras cosas de rescate que de acalleuan, hasta henchir sus nauios de aquel pescado que les dan por ellas. Lo mismo hazen los Portugueses con todos los negros de Aethiopia, y por esta orden entraron en la India Oriental, donde corre moneda, y los metales valen por su precio. Y esto mismo se ha hecho en la China. En la tierra que llamamos Nueua Hespaña hasta Guatemala, hauia Cacao en lugar de moneda, que son vnas almendras pequeñas que ellos comen, y de que hazen cierto beurage, estas eran trueco general de todas las cosas, que quasi correspondia a moneda, como en el contracto dela venta declarare. He comprehendido breuemente todo lo habitable del Mundo, de que oy se tiene noticia, para mostrar, como esta parte de los Contractos es la mas natural que[8] hay al genero humano, y que donde quiera y como quiera, se haze y vsa de vna misma manera, entre gentes que no se entienden por lengua sino por señas. Y assi como es mas natural, es mas incommutable, y menos subjecta a las mudanças, y alteraciones que las**[2r]** de mas Partes del del Derecho Ciuil, porque la orden Iudicial de Italia no es la misma que de España, y en España es muy differente la de Cataluña dela de Aragon, y entrambas differentissimas dela de Castilla, y en Castilla muy diferente vna de otra, que en vna parte esta el Fuero de Sepulueda, en otra el de Cuenca, Caceres tiene su Fuero por si. En la corte se pagan decimas dela execucion, en el otro lugar no se pagan. En Puerto real esta seguro el delinquente en la plaça: en otro lugar a dos leguas a penas lo esta en la Yglesia. Ayer no podian sacar del reyno de Nauarra delinquente que en Castilla houiesse delinquido, o y le sacan de Portugal que es reyno differente, de manera que el lugar y el tiempo varian todas las partes del Derecho Ciuil, llamo derecho Ciuil aunque sea del Reyno, todo lo que por Derecho Po[9]sitiuo es introduzido. Mas los contractos como son Derecho delas gentes, en todas gentes tiempos y lugar, son y siempre han sido vnos mismos en substancia, ya que en la calidad haya alguna mudança, mas en su ser no la puede hauer. Esta sera la materia deste libro, ala qual descindiendo en cumplimiento dela demonstracion que arriba me offresci, digo en suma, que toda Contratacion consiste en dos Extremos: el vno del Obligado que se Obliga, que[10] se llama Deudor, y el otro de aquel a quien se obliga, a quien llamamos Acreedor, por manera que no se puede dar Contratacion de vno solo, lo qual no es delas de mas cosas que hemos tractado, porque vn hombre que pesca, o caça, o se halla teforo, adquiere la possession de aquello, y se haze verdadero señor el solo sin otro extremo, lo que no es en los contractos, que ha de hauer forçosamente dos extremos, y esto denota aquella particula. CON. que en Latin y en Romance, quiere dezir Iuntamente. Y no se puede dar Iuntura, sino en cosas differentes, como luego veremos en el comun delos contratos. Presupuesto este principio, digo que todo hombre que contracta obliga a su Persona, o a sus Cosas, o la Persona y Cosas, tractare primero lo simple, porque dello nascera entender se lo compuesto. El que obliga su Persona, se llama deudor respecto de aquella obligacion, y assi se tractara desto enel Titulo delas Obligaciones. Mas acaesce que[11] el obligado no es de tanto credito, que por si solo lo crean, y ha menester dar otra cosa que supla su falta de credito, y esto puede ser en dos maneras, o dar Persona que cumpla quando el no cumpliere, Este se llama Fiador, del[12] qual se tractara en el Titulo delas Fianças, o da Cosa, y esto es en dos maneras. Vna quando entrega la tal cosa, y esto se llama Peños, de lo qual se tractara en el Titulo delos Peños, o[13] obliga su Cosa retiniendola en si, que llamo Hypotheca, desto se tractara en el Titulo dela hypotheca. Y assi quedan los dos

miembros[14] dela primera diuision declarados, que es dela Obligacion dela persona, y dela Obligacion Mixta de Persona y de cosas. Mas como la Obligacion se haga para effecto de pagar, sigue[15]se el Titulo delas Pagas, pero no siempre se paga de contado, que muchas vezes se paga vna deu da por otra. Esto se llama Compensacion,[16] y desto le trata en el Titulo delas compensaciones. Otras vezes no puede pagar vno, o si paga es con la persona, desto se tracta en el titulo delas Esperas, y Cession de bienes, en elqual[17] se fenesce la materia delas Obligaciones Personales, y entran los contractos Reales que quiere dezir delas Cosas, que es desapoderar se vno de su Cosa y apoderar della a otro. Esto puede ser en vna de dos maneras, o enagenarla perpetuamente, o por tiempo, si es perpetuamente, o le dan por ella alguna cosa, o ninguna, Si no le dan nada y el la enagena se llama Donacion,[18] desto se tracta enel Titulo delas Donaciones, si le dan algo, o es Dinero, o otra especie cierta, si es Dinero, se llama Venta respeto del que[19] da la Cosa, y Compra respecto del que da el Dinero, desto hay titulo delas vendidas. Mas sino da dinero sino otra Cosa, se llama Trueque, desto hay Titulo delos Truecos. Vengo[20] al otro miembro dela diuision, quando la cosa no se enagena perpetuamente, sino por tiempo cierto y limitado. Y hago otra diuision, o el que la rescibe da Premio por ella, o no. Sino le da, o es el contrato en vtil del señor de la Cosa que la da, o del que la rescibe, si es en vtil del señor dela cosa, se llama Deposito, y[21] desto tracta el Titulo del Deposito. Mas si es en vtil del que la rescibe, puede ser en vna de dos maneras, si es Especie cierta la que ha de boluer la misma Cosa, se llama Prestamo, de**[[2]v]** que hay titulo delos Prestamos, mas si lo que[22] le dan, ha de boluer otro tal, y no aquello mismo, (como es dinero, pan, o cosa semejante que se mide y pesa) llamase Mutuo, y desto se tractara enel titulo de Mutuo y Emprestido. Tor[23]no a otro miembro dela subdiuision, Quando el Contracto dela enagenacion es Temporal, y se da Premio por ello, llamase este Contracto Loguero que barbaramente llamamos alqui[24]ler, y desto tracta el Titulo delos Logueros, y aqui se acaban todos los Contractos del derecho delas gentes, que a todas las gentes del mundo dixe ser comunes. Mas hay otro Contracto de Derecho Ciuil introduzido hijo deste postrero, quando el premio que se da por la cosa alogada es perpetuo, como si yo arriendo vna casa a vno, porque me de perpetuamente por ella. C. ducados, este contracto no es propriamente Loguero, porque es perpetuo, mas paresce[25] mucho a el y llamase Emphyteusis, del qual se tractara en el Titulo del Contracto Emphyteutico. Y a imitacion deste se ha introduzido por el derecho positiuo otro Contracto, que se da Dinero y no Cosa, y de aquel se compra fingidamente la possession sobre que se impone, y de aquella se finge que se paga el Arrendamiento,[26] y este es el Contracto que llaman vulgarmente del Censo al quitar, del qual tracta el Titulo del Censo al quitar. Estos son todos los Contractos que puede hauer en el mundo, y assi como creo que ninguno (por de gran ingenio que sea) podra dar me Contracto, ni imaginarle, que no cayga en vno delos miembros arriba puestos, oso affirmar que he satisfecho ala braua promessa que arriba puse, de demostrar que no podia hauer mas Contractos delos que en este libro yran declarados, cuya vtilidad torno a repetir que seruira no solo a no hazer trampas, y conoscer las que otro quisiere hazer, mas Aspiro a que qualquiera confessor como tenga mediano entendimiento (aun que sin letras) pueda satisfazer a su officio, en muy mayor perfection delo que hasta aqui podian los muy letrados, cargados de Sumas y Manuales y Confessionarios, donde no se tractan las cosas por methodo y arte vniuersal, si no por indiuiduos particulares. Y quien no lo creyere, remitase

ala experiencia a que yo me remito. Y si tanto prouecho sacare como digo, sea el premio de mi trabajo no juzgar por arrogancia lo que dixe, ni por ensalçamiento de mi persona, (porque quien soy yo que pueda caer en mi cosa de ingenio, o virtuosa) sino por excelencia dela facultad Legal, y sciencia delos Derechos, cuyo Estudiante soy, Y el mayor titulo que en mi hay, es ser elmenor delos Estudiantes y Discipulos de mis Señores y Maestros los Legistas, cuyo officio principal (como en el primero libro dixe,) es tractar delos casos de consciencia, y mostrar los[27] errores que en ella puede auer, y de ellos como de verdaderos medicos se ha de pedir y buscar el remedio y no de otros. que assi como no puede descubrir el Elencho Sophistico y falta del Syllogismo, el que no es Logico y le sabe hazer, ni conoscera la medicina falsa si no el Medico que sabe administrar la buena. Assi el caso de consciencia sobre vn Contracto, podrale mostrar el Theologo? que ni sabe hazer el Contracto ni de que se compone, ni resoluerle a sus primeros principios, yo no se como, quien mas sabe que yo me lo diga? y si dixeren que muchos Legistas no lo saben, y aunque lo saben engañan alas partes, ya este vicio es dela persona y no del Arte: y assi como no perjudica ala Theologia Arrio, Lute[28]ro, y Caluino, que fueron Theologos, y despues Hereges, tampoco perjudica ala altissima Sciencia y Diuina Contemplacion delas Leyes, la falta delos Ministros, busquen persona que sea tal que Iudas clerigo fue (mas ruin,) y no por esso el estado delos clerigos pierde su preeminencia. Esto he repetido a fin de desengañar a cada vno, y mostrarle donde ha de hallar la medicina dela enfermedad que touiere. Ahora descendire ala generalidad y comun delos Contractos, que son los principios vniuersales en que todos assi Per
sonales, como Reales, y Mixtos communican, sin el qual no
se pueden bien entender los particulares de cada Contracto.

Introduction para los contractos.

TITVLO. I.

[[3]r] CONTRACTO es Obligacion[29] de vna parte a otra, llamase assi, porque dos voluntades diuersas se vienen a traher a vn consentimiento, y el contrario deste, se llama Distracto, que es quando dos partes o voluntades que han consentido en vna cosa, por voluntad de entrambas se apartan de ella. Como si dos hombres se conuienen de vender el vno al otro vna casa por cierto precio, en consintiendo el vendedor de darla por aquel precio, y el comprador de darle por ella, queda hecho el contracto y si despues de hecho tornan a consentir que se deshaga lo concertado, se haze Distracto. Y es[30] de aduertir, que assi como el consenso haze Contracto, el dissenso no haze Distracto, sino el consenso le ha de deshazer, como le haze. Sirue esto para el comun error que piensan que contrarias causas produzen contrarios effectos, y que el dissenso haze el Distracto, como el consenso el Contracto: y es falso, sino que el consentimiento haze el contracto, y el mismo le deshaze, aunque es respecto de diferentes cosas aquel consentimiento, que de otra manera el dissenso de la vna parte deshaze al consenso de entrambas: y aqueste dissenso no podria deshazer el contracto vna vez hecho. Esto presupuesto, di[31]go que hay muchas leyes destos Reynos que hablan en las Actiones Reales, Personales, y Mixtas, y otras en las Obligaciones Naturales, y ningun Titulo ni ley hay, que declare estos terminos que son del Derecho Ciuil delos Romanos, y sin su declaracion no se puede entender, por donde[32] conuiene declararlos. Deste Contracto que

he dicho, que es el consentimiento delas partes que en alguna cosa se conuienen, nasce la Obligacion, que es el derecho passiuo por donde el que se obliga esta atado a cumplir lo que prometio. Esto quiere dezir Obligacion, que es lo mismo que atamiento en romance, porque el hombre se ata por su promessa, y queda sin la libertad que tenia antes que lo prometiesse, y obligado a cumplir lo que prometio. Desta Obligacion dizen todos los Doctores y textos del Derecho Ciuil que se produze la Action, que es Derecho de cobrar en juyzio cada vno lo que se le deue. Por manera que el Contracto es padre dela Obligacion, y la Obligacion madre dela action, y por el consiguiente el Contracto aguelo dela Action. Action en romance (si se[33] pudiesse dezir) significa hazimiento o hechura, pero ninguno destos significados se le puede dar, porque hazimiento no es vocablo Castellano, sino vsurpado en la materia delas rentas Reales, como en su lugar veremos. Hechura comunmente se toma en latin por forma, que es la hechura de vna ropa, o de vna cosa, o figura della. Quiere pues Action dezir, el derecho que compete al Actor, para pedir al que tiene obligado que cumpla la obligacion que le hizo, y segun la Obligacion es, assi dizen los Doctores y Derecho Ciuil, que sera la Action que le compete, si la Obligacion es personal, la Action sera personal, si la Obligacion es Real, la Action sera real, y si la Obligacion fuere mezclada, o compuesta de persona y cola, en tal caso tambien la Action se dira Mixta, que quiere dezir mezclada o compuesta. Esto es en suma lo que acerca desto hauia que dezir, segun los principios vulgares del Derecho, mas como otras vezes he dicho, officio ageno dineros cuesta; assi les acaesce a nuestros Iuristas, a donde se salen de su facultad para entrar en la agena que no estan bien exercitados, y no obsta para lo que dicho tengo, que me den textos expressos del Derecho Ciuil, los quales yo les confiesso y son delos que arriba he hecho mencion por suma, mas en contrario dellos porne la razon natural, la qual (si paresciere bastante) tomara quien quisiere, y sino con dexarla ningun agrauio me haze. Di[34]go resolutamente, que la Action no nasce dela obligacion, ni tiene que ver con ella, sino entrambas del Contracto de quien ygualmente proceden. Y para esto repito el primer presupuesto, que el Contracto es consentimiento delos contrayentes. Este Contracto que es la causa original produze de si dos effectos correlatiuos, que el vno no se puede dar ni aun considerar sin el otro, que son enel obligado la Obligacion, y en aquel a quien se obligo la Action, entrambos ygualmente, que por el mismo caso que el Obligado tiene obligacion de cuplir la promessa, aquel a quien se obligo (que es el otro extremo) tiene derecho de sela pedir, y porel mismo caso que el Actor tiene derecho de pedir, se ha de dar el otro extremo, que es a quien ha de pedir, y aquel a quien ha de pedir, forçosamente ha de estar obligado. Assi que la action y la obligacion, son correlatiuos, que no se puede dar el vno sin el otro, y porel mismo caso que le son**[[3]v]** no puede el vno produzir al otro, sino entrambos ser yguales, y distinctos, no vale lo que me pueden opponer, que padre y hijo son Correlatiuos y el padre engendra al hijo, porque[35] es falso, que aunque el padre engendra al hijo, mas en quanto ala correlacion no son sino yguales, que tan presto como me dan el padre que es padre, me han de dar el hijo respecto del qual se llama padre, y no se puede considerar el vno sin el otro, como dixe de la action y dela obligacion. Y espantome del buen juyzio de to[36]dos los que en esto se han ocupado, no aduertir, que la obligacion no puede naturalmente ser causa de effecto contrario suyo, y que la destruyesse, como es la action que forçosamente la destruye, creo bastantemente hauer mostrado este error comun de todos, que aunque parezca impertinente, y que toca algo en la Sophisteria de que voy huyendo, y tanto reprehendo, no puedo dexar de aduertirle, para que perfectamente se conozca y entienda,

que es[37] la action, y de donde procede. Esto presupuesto digo que la Action y Obligacion no se dan la vna ala otra el nombre, sino que entrambas le toman del Contracto ques su causa, y si el Contracto es entre personas, que no obligan mas de sus personas, la obligacion y la Action seran Personales, porque no puede la vna tener nombre contrario dela otra, y si el Contracto es Real, donde las personas no se obligan, sino que obligan sus cosas, se llamaran la Obligacion y la Action Reales. Mas si el Contracto es Mixto o compuesto, quiero dezir que hay Obligacion de Persona y Obligacion de Cosas, entonces la Obligacion y la Action se llaman Mixtas que quiere dezir mezcladas delo vno y de lo otro, y siempre tomaran nombre la vna y la otra del Contracto donde tienen origen. Si es el Contracto de Compra, nasce la Action que los Latinos llaman ex empto, nosotros la diremos Action de compra, si es Trueco, nasce la Action de Permutacion, y assi por el consiguiente de todos los contractos. Mas es de notar, que hay Contractos que produzen dos Obligaciones, y dos Actiones, y otros no mas de vna Obligacion, y vna Action,[38] para lo qual ternemos vna regla, que todos los Contractos que en si son dobles, y hay Obligacion de vna parte ala otra, y dela otra ala otra. Estos produzen dobles Actiones y Obligaciones, como el exemplo que puse, Diego y Hernando se conuienen, en que Diego vende vna casa a Hernando en diez ducados, y Hernando consiente de dar los diez ducados por la casa. Este Contracto queda hecho porel consentimiento delas partes, y las Actiones y Obligaciones son dobles, en cada vno dos por differentes respectos, porque Diego esta obligado a dar la casa, y Hernando tiene contra el Action para pedirle la casa, assi mismo Hernando esta obligado a dar el precio que se concerto a Diego, y Diego tiene Action contra Hernando por aquel precio. He dicho esto para que se entienda el nombre de cada Action, que es aquel por donde ella compete, a Diego que vendio, le compete Action de Venta por el precio, a Hernando que compro, le compete Action de Compra por la casa. Demanera que assi como en vn Contracto se encerraron dos cosas contrarias, que es Comprar y Vender, assi del mismo Contracto nascen otras dos Actiones contrarias, que es la de Compra, y la de Venta. Mas poresto se dan en differentes subjectos, y por differentes respectos, pero si el contracto es vno solo y senzillo, no puede produzir sino vna Action, y vna Obligacion, como en el Deposito y en el Emprestido. Presto Diego a Hernando diez ducados, queda por este Contracto (la hora ques perfecto) obligacion en Hernando de boluer la quantidad prestada, y en Diego Action para poderla pedir. No quiero mas alargarme en esto, porque aun no estoy satisfecho si en lo alargado carescere de culpa, mas quien quisiere saber las cosas de rayz, y como se deuen saber, creo que me saluara dela que sin razon me pusieren. Pas[39]so ahora a tractar delas Obligaciones Naturales, Todo contracto vale de Derecho natural aunque el Ciuil tiene muchas dellas mortificadas, de forma que aunque se hagan no valen: como el contracto que haze el hijo Familias, no hay dubda sino que de Derecho de las gentes vale, porque cada vno esta obligado a cumplir lo que promete, mas el derecho ciuil (por respecto dela Patria potestad) quiere, que el hijo familias (aunque sea mayor de edad) no pueda contractar sin licencia de su padre. Demos caso que este hijo Familias hizo vn Contracto**[4r]** con otro hermano suyo, estando entrambos en poder de vn mismo padre, claro esta que de este Contracto nascio obligacion en el obligado, y Action en el otro, mas si el dela Action quiere pedir al Obligado, y el obligado antes de pagar se defienden, diziendo que el Contracto no valio nada, no le pueden compeller a que pague, esto es porque la Obligacion que tiene, es Natural solamente, y no ciuil, mas si el deudor la pagara, y despues quisiera tornarlo a cobrar, diziendo que no estaua obligado a pagarlo, no puede cobrar la paga, (que se llama repetirla) porque la Obligacion Natural, se hizo por la paga, Natural y Ciuil, Esta es la Conclusio que

de esto sacamos, que la Obligacion Natural impide la paga, antes de ha[40]zerse, mas hecha no la repite, lo que no es en los de mas casos, donde vno no esta obligado Naturalmente. Como si yo pagasse a quien no deuo, creyendo que le deuia. Siempre que constare no deuerle cosa alguna, cobrare mi paga. Esta es la Obligacion Natural, dela qual se han de entender muchas leyes dela Partida que dizen, que vno no puede ser compelido a pagar, mas que pagando no puede cobrar, la razon es, porque es Obligado Natural. De esta Obligacion Natural re[41]sulta, que deuemos mirar con atencion en todo contracto tres cosas substanciales, que son, los Contrayentes, la Cosa sobre que se contrahe, y Como se contrahe, porque qualquiera cosa destas puede hazer inualido el Contracto. Esto se colige de la difinicion que es Consenso o consentimiento de las partes, pues si las partes son tales que no tienen consentimiento, no pueden hazer Contracto ni Obligarse. Tales son los Menores, los furiosos, la Muger casada, los Hijos Familias el Religioso, los Sieruos, y todos los semejantes que estan en poder ageno, porque no tienen poder, ni pueden dar consentimiento, a Dios ni a el hombre, y si le dieren no vale. De la Obligacion a Dios vimos enel voto, que no le puede hazer la muger casada, ni aun el hombre en perjuyzio del matrimonio. A el hombre vimos en la patria potestad, y en los de mas titulos delas Tutelas.[42] Assi mismo no puede hauer Consentimiento, donde hay Fuerça, Engaño, o otra cosa semejante, que impida la libertad de alguno delos contrayentes, y esto es lo que se puede peccar en la forma, porque la fuerça quita la libertad, y donde no hay libertad, no hay Consentimiento. Lo mismo haze el Miedo que la Fuerça, y el engaño, porque el engañado piensa que consiente en vna cosa, o por vna cosa, y consiente en otra, o por otra. El tercer miembro es respecto delas Cosas sobre que se haze el Contracto, que aunque sean los Contrayentes personas legitimas para contraher, y contrayan en forma deuida, no basta sino es sobre Cosa que se pueda contraher y obligar, como si vno se obligasse a otro de matar vn hombre, no valdra el Contracto, lo mismo si le Vendiesse, Arrendasse, o Trocasse, cosa Publica, Sancta, o Religiosa, o de aquellas que no se pueden contractar, como hombre libre, o cosa agena, claro esta que no valdra el Contracto, porque no tiene materia sobre que caya. Y todo le resume al Consenso, de esta manera. A quello puedo yo enagenar, que sino quisiesse enagenar lo puedo tener, mas qualquiera cosa de esta qualidad (questa dicho) no la puedo tener, luego ni la puedo enagenar porque no esta en mi consentir, lo que no puedo dissentir. Esto es lo que me paresce, que basta para introduction general de todos los contractos, ala qual (como a Toque de platero el oro) se tienen de examinar, y quando en alguna cosa destas coxqueare, entiendase, que el Contracto es ilicito y reprouado. Ahora se verna alo particular de todos los contractos, conforme aloque el derecho en general dispone, para de ello descendir alo particular de cada vno dellos.

Delas obligaciones y Promissiones;

TITVLO. II.

CAP. I.[43]

CReditor en latin (que quiere dezir Acreedor) es llamado, aquel que ha de recebir deudo o otra cosa: por alguna otra derecha razon. Deudor es aquel que es obligado de dar, o pagar

deuda, o otra cosa, y que no se puede amparar por ley ni por otra defension alguna. Caucion en latin tanto quiere dezir, como Asseguramiento que el deudor ha de hazer al señor del deudo, dandole fiadores buenos y valiosos.

CAP. II.[44]

PRomission es Otorgamiento que hazen vnos hombres con otros, por palabras con intencion de obligarse aniniendose sobre alguna cosa cierta, que deuen dar o hazer vnos a otros.

[[4]v] CAP. III.[45]

TOda obligacion es en vna de dos maneras, Ciuil y Natural, o Natural solamente, Obligacion Ciuil y natural es ligamiento segun ley natural, por el qual pueden apremiar a quien le hizo que cumpla lo que prometio Obligacion natural, es ligamiento que naturalmente obliga al que le promete, como quier que no pueda ser apremiado en juyzio a que lo cumpla. Assi como lo que el sieruo promete esta obligado naturalmente a cumplirlo, por que es hombre, mas en juyzio no puede ser apremiado a ello, porque aunque es hombre natural, no es hombre ciuil. ¶ Todo hombre a[46] quien no es defendido señaladamente, se puede obligar, y los defendidos son. Loco, Desmemoriado, Menor de quatorze años, Prodigo, a quien esta defendido vsar de sus bienes y tiene curador, estos tales no se pueden obligar, y si a alguna cosa se obligan en que haya su pro, hasta en aquello vale la obligacion, y en mas no. El mayor de quatorze años y menor de veynte y cinco si tiene curador no vale la obligacion que sin el hiziere, mas sino le tiene vale en alguna manera, porque para deshazerla es menester autoridad de Iuez.

CAP. IIII.

NIngun hijo familias que este debaxo del[47] poder de su padre, aunque sea mayor de edad, ni ningun menor que tenga tutor o curador, pueda obligarse sin licencia de sus padres o tutores, por cosa alguna que le den vendida, o fiada, ni la obligacion valga, ni pena ni juramento que sobre ello se pusiere, ni fiança, ni se pueda pedir a los fiadores, ni a otros principales pagadores que con ellos le mancomunaren, y el contracto se declara ser nullo y el Escriuano no pueda rescibir tal juramento, lo pena de priuacion de officio, y los mercaderes plateros y otras qualesquier personas, que con los dichos prohibidos hizieren estos contractos, pierdan sus officios y mas cient mil maravedis.

CAP. V.

LA muger casada (durante el matrimonio)[48] no puede sin licencia de su marido hazer contracto, ni quasi contracto, ni deshazerle, ni estar en juyzio a conuenir, o ser conuenida, por si, ni por procurador. De como se ha de dar esta licencia por el marido, y en su absencia por el Iuez, vease en el titulo del matrimonio.

CAP. VI.[49]

LA muger casada que vende, o compra por si, o tiene menester de mercaderia, valga todo el deudo y cosa que hiziere en quanto a aquel menester.

CAP. VII.[50]

NO puede hauer obligacion de padre a su hijo familias, ni al contrario, sino fuere en bienes castrenses, o quasi castrenses, ni del señor al sieruo, ni al contrario, sino fuere en razon de su libertad, que en tal caso vale el prometimiento, y el sieruo queda obligado a cumplir. ¶ La razon desta ley que arriba dixe es, que todo contracto requiere dos extremos habiles para contraher y estas personas son hauidas por vna misma.

CAP. VIII.[51]

EN los contractos que se hizieren se atienda solamente la verdad, y como conste della aunque no haya sido ante Escriuano publico, o se haga entre absentes, o en fauor de algun absente, y que no haya estipulacion, valga la dicha obligacion y contracto, en qualquiera manera que vno parezca que se quiso obligar a otro.

¶ Esta ley es admirable de grandifsimo effecto y importancia. Y como dixe en la de los Testamentos corrige grandissima parte del[52] derecho positiuo, assi del Ciuil como delas Partidas que con ella cessan, y especialmente enel Titulo onze dela sexta partida la ley. 1. y. 2. y quasi toda la. 7. y la. 8. y. 9. y. 10. y la. 26. y. 27. leyes del mismo titulo, Paralo qual es de saber que antiguamente para vno obligarse, era necessario estar los contrayentes en presencia el vno del otro, y el que se obligaua, hazia su promessa del contracto, y el otro dezia que lo aceptaua, y esto llamauan estipular, que es vocablo comun a entrambas partes, el vno estipulaua o prometia de hazer tal cosa, y el otro aceptauala estipulacion. Y de otra manera no valia el contracto. Todas estas leyes corregidas hablan en esta materia, como tiene de aceptar la estipulacion el vno, y el otro prometerla, quien puede aceptar estipulacion, por Menor, o Rey, o vniuersidad, en que lengua se ha de hazer, si ha de ser por escripto, o por palabra, que no haya acto intermedio entre la**[5r]** promessa y la acceptacion que la pueda interrumpir, y que la respuesta acuerde con la pregunta, y otras cosas semejantes. Todo esto cessa oy por esta ley, de la qual tenemos en resolucion, que donde quiera, como quiera, y ante quien quiera, en presencia, o en absencia de aquel a quien se promete, se le puede hazer obligacion; y vale de qualquiera manera que sea hecha; como conste que se hizo. Esta es la conclusion en que no puede hauer duda, y della resulta la respuesta a la question que mueue el famoso Rodrigo Suarez, si las escripturas de Castilla[53] se pueden dezir guarentigias: y declarare este vocablo que aunque anda en boca de todos, ninguno (no quiero dezir le entiende) mas puedo dezir no le ha declarado, y es de mucho effecto saberlo, para aplicar al derecho del Reyno, lo que Doctores Italianos escriuen sobre sus instrumentos Guarentigios. Guarentigio es vocablo barbaro, y aunque entiendo algo de la lengua Italiana, no se lo que en ella se quiere dezir; porque es vocablo de sus tribunales, mas de que se entiende por lo que escriuen; que llaman guarentigio el instrumento en que hay promessa de parte de el obligado, hecha ante el notario, o escriuano publico; y los notarios de aquella tierra, tienen en quanto aquello vna sombra de jurisdicion, que pueden recibir de la parte juramento; y aceptar la estipulacion en nombre de

el absente a quien se haze la obligacion; esto es lo que ellos llaman guarentigio: y como el escriuano publico en Castilla no tiene jurisdicion, ni puede tomar juramento sino aquel nudo ministerio de dar se delo que ante el passa, ha hauido y hay grandissima duda, si es el mismo derecho el de nuestras escripturas publicas, que el de aquellos instrumentos. En respuesta de lo qual digo resolutamente por esta Ley, que si, porque quita toda aquella solennidad antigua que no sea menester. De manera que la Ley suple todo lo que antes era necessario; y podemos dezir que ella misma recibe en si, en nombre del absente la estipulacion, tal y tan firme como si houiera todas las aceptaciones possibles, por la parte a quien se obligo, y por escriuano y juez en su nombre.

CAP. IX.

POr carta se puede vno obligar a otro, y la[54] obligacion vale; y lo mismo se puede confirmar obligacion hecha por otro, y vale, quando de la carta se colige que se quiere obligar, lo mismo se puede hazer por mensajero. Mas si no se colige que se quiere obligar, no queda obligado, como si escriuiesse sobre la deuda de otro al acreedor, la deuda que fulano te deue te sera bien pagada, o ayna la cobraras, o otras palabras semejantes, no queda obligado.

CAP. X.

Obligacion de hecho ageno que otro ha de dar, o hazer, hecha fuera de juyzio no va[55]le, como si se obligasse que fulano dara, o hara tal cosa, mas si lo prometiesse por sus herederos de el prometedor valdria; porque aquel hecho es de el mismo que le promete. Assi mismo valdra la obligacion, si se obligarte de procurar, o hazer que fulano dara tal cosa, porque alli hay hecho suyo de el propio que promete, y no cumpliendo el otro queda obligado el prometedor de lo cumplir; con los daños y menoscabos que en esta razon le viniessen. Mas si el prometimiento, o obligacion de hecho ageno se haze en juyzio, vale, como si se obliga que estara a derecho por otro, o administrara bien tutela, o otros hechos semejantes.

CAP. XI.

EL contracto hecho entre dos hombres que el[56] que mas biuiesse de ellos heredasse al otro; no vale. Porque hauria peligro que el vno se trabajasse de la muerte de el otro. Mas si este concierto se hiziesse entre dos soldados que no tuuiessen herederos forçosos, al tiempo de entrar en la batalla; valdria, como se prouasse, y el que de ellos quedarte biuo, heredaria al que alli muriesse, y si ninguno muriesse, ni reuocassen el pacto, valdria: mas el que le quisiesse reuocar bien puede.

CAP. XII.[57]

TOda obligacion hecha por carta, ante escriuano publico, en forma, y ante testigos;o si esta sellada con sello autentico; ha de de ser creyda la obligacion en ella contenida, aunque el obligado niegue hauerla otorgado, sino fuesse prouando con tres, o quatro testigos, o con otra carta tan autentica (como es la que contra el hay) de hauerse el hallado el dia de la data

de ella tan lexos, que no se pudo acertar en el dicho lugar, ni hazer aquella obligacion, tal testimonio como este le deue ser recebido.
¶ Esta Ley pone la forma de la negatiua coarctada, que es vna cosa de que hay mucha practica[58] **[[5]v]** en el derecho. Para lo qual es de saber, que naturalmente la affirmatiua de cada cosa cae en prouança, y la negatiua no puede caer en ella. Por que lo que no es, no se puede prouar, y por el mismo caso que yo digo que vna cosa no es, me inhabilito a poder prouar lo que digo, mas lo que no se puede prouar derechamente, se prueua obliquamente (que quiere dezir en sossayo) prouando aquello que no puede ser naturalmente: si fuesse la negatiua que yo niego. ¶ Pongo vn[59] exemplo, que realmente acaecio. Contra vn clerigo remanescio vn acto de Denunciacion hecho ante vn Iuez Ecclesiastico, y firmado de el, y de su Notario, a ocho de Septiembre, en vna ciudad. El clerigo contra quien era, negaua lo que en aquel acto se contenia: era impossible prouar que aquel acto no se hauia hecho, porque hauia de por medio la fe del notario, y autoridad de el Iuez. Estando en esto casualmente se vino a caer que el dia de nuestra Señora de Septiembre cae a ocho de el mes, y aquel dia el Iuez ante quien rezaua hauer se hecho la denunciacion, dixo la missa en vn lugar cinco leguas de la ciudad donde era la data de la denunciacion, y fue cosa publica por el diacono y subdiacono que se la ayudaron a dezir, y el predicador que predico a la missa mayor: y estouieron hasta la noche, y otro dia siguiente. Prouado ello quedo prouada la falsedad de la denunciacion, porque era impossible hauerse hallado en el lugar que publicamente le vieron todos dezir missa, y hauer hecho el acto judicial en la ciudad de donde estaua absente. Y porque estas dos cosas no puede juntarse en vno, prouada la vna que no podia negar, resta prouada la falsedad de la otra. Este mismo exemplo es el de la Ley. Ha se de aduertir por el que[60] prouare negatiua coarctada, que la ha de reduzir a terminos contradictorios, de manera que prouado lo que el quiere, se destruya lo que a el le opponen. ¶ Otra cosa hay que notar en esta Ley, que es muy differente cosa prouar con[61]tra escriptura, o contra lo contenido en la escriptura, porque si yo niego la escriptura y deuda en ella contenida, no puedo prouar la falsedad con menos auctoridad de la que la escriptura tiene, que es como esta Ley dize. Mas si confiesso la deuda y la escriptura, y alego paga, o otra excepcion, que no se opponga a la auctoridad de la escriptura, bastara el genero de prueua comun de dos testigos, como el derecho tiene introduzido, porque la prueua de lo que alego, no se oppone contra la auctoridad de la escriptura sino de lo contenido en ella.

CAP. XIIII.

TOda obligacion, o contracto que se haze es[62] en vna de tres maneras, Pura, o Condicional, o a plazo cierto. De la condicional tractamos arriba en las condiciones donde se podra ver este miembro, de la pura se ha tractado hasta ahora y se tractara en todo el titulo, porque ninguna obligacion ni contracto tiene effecto, sino es puro, o se purifica la obligacion. A plazo señalado que es el que en latin llaman. In diem, es el que se haze y se obliga a vn termino, el qual puede ser cierto, o incierto. Cierto es como si se obliga a dar algo a vn Mes. Incierto se llama el plazo que aunque se sepa que ha de ser, no se sabe el quando sera, como, prometo de dar cient ducados, o que mis herederos los daran el dia que yo finare, o diez dias antes. Este termino cierto es, y no puede dexar de llegar, aunque no se puede saber el quando. En esta obligacion a plazo señalado, llegado el termino que se puso, se purifica el contrajo de obligacion, y la obligacion se puede pedir y no antes. Mas si la obligacion (en el

exemplo que se puso) era de dar, o hazer alguna cosa, passara contra los herederos del que lo prometio. Mas si era la cosa tal que la hauia de hazer por su persona, y no por la de otro, no se les podra pedir. Como si se obligo de pintar alguna capilla por su mano, o escreuir algun libro, porque era escriptor, o pintor; no passara esta obligacion contra los herederos.

CAP. XV.

NIngun contracto se pueda hazer, aunque[63] sea por mayor de edad, a pagar a tiempo incierto, para quando se casare de dar, o para quando touiere mas renta, o hazienda, so pena que el contracto sea ninguno, aunque sobre ello hay a fianças y seguridad, las quales tambien sean ningunas, y el escriuano no resciba tales escripturas, ni las consienta jurar, so pena de priuacion de officio, y la persona que para tal plazo diesse algo, y corredores que en ello interuengan, los vnos y los otros pierdan sus officios, y mas cient mil marauedis.

CAP. XVI.

[6r] EL deudor si esta obligado a pagar a plazo,[64] o dia cierto; venido el plazo a que se obligo, (aunque el acreedor no se lo demande) esta obligado a pagar: y si el acreedor quiriendo le hazer la paga, no se la quisiere rescebir, deue affrentarle con ella, ante hombres buenos, y depositarla en alguna parte, y aunque se pierda, o corra otro riesgo, sera por el acreedor, y no por el que haze la paga.

¶ En esta Ley se funda la practica vulgar, de que se dan a executar las obligaciones de plazo passado, porque el dia, o termino de la paga llama por el hombre. Y aunque el acreedor no pida, el dia pide por el, lo qual no es, quando vno se obliga de dar a otro cierta quantidad quando se la pidiere, porque no se la pidiendo, no cae en tardança no la pagando.

CAP. XVII.

EL que se obliga por cosa señalada, a cierto[65] plazo: y antes de venir se muere, o menoscaba la cosa sobre que se obligo, sin culpa de el prometedor, no esta obligado a cosa alguna: mas si despues del plazo muriesse, esta obligado a dar la extimacion, y sino puso plazo señalado, y muere la cosa sin culpa de el prometedor antes que se la pidan, que da libre de la obligacion. Mas si se la pidieron, y pudiendo no la dio, ha de pagar la exotimacion de ella.

CAP. XVIII.

EL que mata lo que tiene prometido a o[66]tro, ha de pagar la extimacion como si fuera biuo, excepto si lo mato con justicia: como seria, si hauiendo prometido vn esclauo, le hallasse con su muger y le matasse, no seria obligado a la extimacion.

CAP. XIX.

EL que se obliga de hazer, o dar alguna co[67]sa para las calendas (que es el primer dia de cada mes) sin señalar quales, se entiende las que primero vernan despues de la promessa. Y si se obliga de hazer, o dar cada año vna cosa, y no señala en que parte del, lo ha de cumplir

al fin del año. Mas si prometiesse de dar, o hazer algo, cada año todos los dias de su vida, esta obligado a cumplir lo al principio del. Si vno promete a otro de le dar, o hazer tal cosa so cierta pena, y no señala el plazo a que lo ha de hazer, ha se de considerar, si la pena precede a la obligacion, o si la sigue, si la sigue puedese demandar la pena, quando se houiere pedido la obligacion en juyzio, y si pudiendo dar, o hazer lo que prometio el obligado, no quiso. Mas si la condicion, o pena es antes del prometimiento, como sino hiziere, o diere tal cosa, prometo de os pagar tantos marauedis: tal condicion como esta, se entiende que se puede alongar hasta el dia de la muerte de el obligado, o hasta el tiempo que la cosa prometida sea muerta, o destruyda, y de aquel dia adelante puede ser demandada la pena.

CAP. XX.

NO siempre la condicion, o pena puesta an[68]te de la obligacion, a larga la paga de ella, como vimos en el titulo de las condiciones donde es su propia materia.

¶ Estas dos Leyes æquiuocam, o (por mejor dezir) confunden la pena y la condicion que sea[69] todo vna misma cosa: y no se quan propiamente sea, porque hay mucha differencia de Condicion a Pena: que la Condicion siempre precede en naturaleza a la obligacion, como vimos en su titulo: y la obligacion siempre precede en naturaleza a la pena, como aqui vemos, que no se puede pedir la pena hasta que haya obligacion, y la obligacion no se cumpla. Pongo exemplo, darte he cient ducados, si mañana Houiere, primero ha de llouer mañana, que nazca la obligacion de dar yo los cient ducados. Mas si el contracto es penal, como si no te diere vna cosa darete cient ducados en pena. Esta pena de los cient ducados y la obligacion de dar los, no nasce, sino despues que yo tengo obligacion de dar la cosa y en esto no le puede poner duda. ¶ En lo de mas es esta Ley muy notable por su exemplo, que se puede traher en argumento para todos los plazos ciertos de tiempo no señalado, que se ha de entender el proximo venidero, como si vno promete cient ducados para, S. Iuan, y no señala de que año, o para el Agosto, se entendera el proximo venidero, aunque no se expresse. Lo mismo si prometiesse hazer vna cosa, dentro de vn año, se entendera de el dia de la promessa en vn año, porque aquel es el primero que ha de venir.

CAP. XXI.

EL que se obliga por obligacion pura, en que[70] no hay condicion, ni tiempo, ni lugar señalado, luego queda obligado a lo que prometio. Y si es cosa de fazer, el Iuez le ha de compeler, y señalar a su aluedrio plazo competente, a que haya cumplido lo que prometio, y si pura-**[[6]v]**mente se obligasse de dar, o hazer cierta cosa en lugar señalado, sin poner plazo, y houiesse passado tanto tiempo, que pudiesse hauer ido al lugar donde lo hauia de cumplir, y no fuesse; deue le apremiar el Iuez del lugar donde lo prometio, que lo cumpla alli, aunque no sea hallado en aquel lugar donde lo prometio: y mas pague los daños y interesses. Mas si la parte rescibio de su voluntad el principal, sin hazer mencion de los daños, no estara obligado despues a se los dar, aunque los pida.

De la Mancomunidad.

TITVLO. III.

HASTA aqui hemos tractado de la obligacion de vno, que se obliga solo, y aunque la misma razon es de muchos, quando se obligan como vno, por mayor claridad quise apartarlas. Y es de aduertir, que quando se obligan muchos se deue mirar, si es copulatiuamente, o disjunctiuamente, y en esto puede hauer engaño, como notare al fin del titulo, despues que se hayan entendido las leyes del.

CAP. I.[71]

EN qualquier manera que dos se obliguen, para hazer, o cumplir alguna cosa, si en el Contracto no se dixere, que cada vno se Obliga insolidum, o entre si se conuinieren de otra cosa, se entienda cada vno ser Obligado por la mitad, sin embargo de qualesquiera leyes del derecho comun.

CAP. II.[72]

SI alguno, o algunos se, Mancomunan, en el Contracto hecho, con hijo Familias mayor de edad, o con menor que esta en poder de Tutor, sin licencia de su padre, o curador, o se Obligan para los susodichos, la tal Mancomunidad no vale, ni se puede pedir a los obligados ni principales deudores, ni Mancomunados, ni vale Iuramento, o fiança en tal Contracto hecha, ni tal Iuramento, el Escriuano le puede rescibir como vimos en el titulo proximo passado.

CAP. III.

Obligando se muchos de so vno, y cada vno[73] por el todo, haziendo se principales deudores, de dar, o de hazer vna cosa a otro, si todos estouieren en el lugar, el señor del deudo no puede pedir a vno toda la deuda, sino a cada vno su parte. Mas si no estouiessen todos en el lugar, o alguno dellos no fuesse valioso, puede pedir toda la deuda a los que estan presentes.

CAP. IIII.

SI vno escriuiesse a otro sobre vna deuda[74] que le deuian; diziendo yo y otro la pagaremos, si el otro despues consiente, cada vno dellos pagara su mitad, y sino consiente, el que escriuio la

carta pagara sola su mitad. Mas si en la carta que escriuio dixo que el, o otro (nombrandole señaladamente,) pagarian la deuda, contradiziendolo el otro, estara obligado a toda la deuda, el que escriuio la carta.
¶ Este Titulo es muy necessario para los Escriuanos la suma del se contiene en la Ley primera que es de Recopilacion, donde nos da regla de la Mancomunidad, que se ha de estar a la forma de la Obligacion; Y quando no expressan otra cosa, se entiende, que quantos son los Obligados, a tantas partes se obligan. Esto es lo que vulgarmente se llama entre Escriuanos, el beneficio de la diuision; que quie[75]re dezir, que la Obligacion se diuida entre los Obligados; y si es de quatrocientos ducados, y los Obligados son quatro, no puede cada vno ser demandado en mas de ciento, y con aquello satisfaze a la Obligacion. Esto tiene origen, de lo que vimos en el Titulo de las Conjunctiones, porque estos se obligan copulatiuamente a los quatrocientos ducados; y todos quatro son hauidos por vno; y assi no les ha de pedir a todos juntos, sino a cada vno su parte. Mas quando se obligan por el todo, los quatro son quatro Obligados disjunctiuos, respecto del señor de la Obligacion, y es como si dixeran: yo solo me obligo por quatrocientos, y yo solo por quatrocientos: y assi por el consiguiente todos quatro, y por esto puede pedir a cada vno dellos el todo, pero conforme a la Ley, porque la disjunctiua esta en fauor del acreedor, y tiene election de pedir a quien quisiere; y por la misma razon la paga de vno de los Obligados, satisfaze por todos respe-**[7r]**cto de el acreedor, para que cobrado de el vno no puedan pedir a los de mas. Dixe que importaua mucho, ver quando la disjunctiua se resuelue en copulatiua (por vn respecto, o por otro) porque pagado que haya vno de estos quatro Obligados, no terna el Derecho que el Acreedor para cobrar delos otros sus compañeros, sino por cabeças, porque el fauor dela disjunctiua que el Acreedor tenia, no se le puede a el passar, sino el Derecho de la Deuda, y cobrara de los otros tres, de cada vno su quarta parte, como si copulatiuamente estouieran Obligados por las tres quartas partes, fuera de la suya que el hauia de pagar.

De el Contracto torpe o impossible

TITVLO. IIII.

EL hombre Politico, o Ciuil (que todo es vno) el qual entendemos, por el que biue conforme a razon[76] y Ley Natural, solamente ha de querer lo que puede, y poder, lo que conforme a razon es justo que quiera, por esto todo lo que es Torpe y Feo de hazerse, es impossible, que aunque de hecho se haga, porque no se deue hazer de derecho se juzgara por impossible. De aqui resulta, que todo Contracto,

(y por el consiguiente la Obligacion que del nasce) o es possible, o impossible, Possible llamamos lo que segun naturaleza y derecho puede ser, delo qual se tracto en el titulo passado de las Obligaciones y Promissiones. Impossible es lo que no puede ser, delo qual se tractara en este titulo. Esta impossibilidad, o[77] es de naturaleza, o de derecho, Impossible de naturaleza llamamos lo que segun natura no puede ser, (como si alguno promete vn buey que buele, o llegar con la mano al cielo,) o ya que pueda ser, seria cosa muy difficil, como si prometiesse vn monte de oro, no hay duda sino que es possible, porque no repugna ala naturaleza dar se vn monte de oro, mas su dificultad lo haze impossible. Desto vimos en el titulo de[78] las condiciones en la condicion impossible. Impossible segun derecho es, lo que puesto que naturalmente pueda ser, repugna al derecho: y esto es en dos maneras, o precisamente en todo tiempo, lugar, y persona es reprouado de derecho, y puesta pena a quien lo haze, y aquesto se dize propriamente impossible segun derecho, como hurtar, saltear, matar, todo esto aunque de hecho se puede hazer, de derecho es impossible, por que a todos, y en todo tiempo y lugar, es prohibido hazer estos delictos, y hay pena para quien los haze. El otro miembro de esta diuision es, quando el acto aunque de si es reprouado, le permite el derecho, dissimulando con

el, como la fornicacion simple, el premio que se da a vna muger por ella, ello es de derecho reprouado, mas dissimula con ello, y por esto se llama contracto torpe, mas no es perfectamente impossible de hecho ni de derecho, de esto le tractara en este titulo, y para entendimiento del pongo tres conclusiones.[79] La primera, Ningun contracto impossible, de natura o de derecho, produze obligacion ciuil ni natural, y por esto no vale, ni la pena o juramento, o fiança que sobre el se pone. La segunda, Todo contracto torpe produze action natural. La tercera, en los contractos torpes: el que possee es de mejor condicion. La declaracion de estas conclusiones esta en las leyes siguientes, solo declarare la razon de ellas. Toda pena, o juramento, o fiança incluye en si condicion, si aquel acto no se hiziere (como arriba vimos.) Demanera que si prometo de dar a vno vn cauallo, so pena de diez mil ducados, la hora que le de el cauallo (aunque no valga quatro) cumplo con la obligacion, y no ha lugar de pedir me la pena, pues si el contracto es impossible de natura, o de derecho, no puedo ser compelido a el, ni por el consiguiente ala pena, o fiança ni al juramento, porque todo incluye condicion, sino cumpliere aquel contracto, de el contracto me reserua el derecho, por respecto de su impossibilidad, luego tambien soy reseruado de todo aquello, que es anexo al contracto, o que le presupone.

CAP. I.

TOdo lo que es y puede ser y caer en po[80]der delos hombres, se puede deduzir en obligacion, aunque no sea nascido, como los fructos, o partos que estan por nascer, y esto se deuera en nasciendo, y estando en estado que se pueda dar, y sino nasce no valdra la Obligacion, porque tiene aquella condicion inclusa si nasciere, excepto quando por culpa, o engaño de el Obligado pereciesse la co-**[[7]v]**sa, o dexasse de ser, que en tal caso valdria, como si houiesse nascido, mas lo impossible no puede caer en obligacion, como seria quien prometiesse vn buey que bolasse. Y lo mismo seria, quando a quello sobre que se obliga, ha sido, y ya no es, como si prometiesse vn cierto cauallo, el qual al tiempo de la promessa fuesse muerto, no valdria la obligacion.

CAP. II.[81]

Y Esto mismo es en lo que es impossible segun derecho, no vale la obligacion dello, como si prometiesse cosa Sagrada, Religiosa, Publica, o hombre libre, en todo lo qual se atiende el tiempo de la obligacion, porque aun que despues se haga aquella cosa, tal que se pueda contractar, la Obligacion que de principio no valio, nunca vale. Como si el libre prometido se hiziesse esclauo, o la cosa publica se hiziesse particular. Y assi mismo se ha de atender, la capacidad de aquel a quien se promete, como si vn Christiano prometiesse a vn infiel vn esclauo Christiano, no valdria la obligacion, porque el infiel es incapaz de tener esclauo Christiano. Mas si el infiel le prometiesse a el Christiano, bien valdria la obligacion, por ser capaz de tenerle, aquel a quien se haze.

CAP. III.[82]

LA Obligacion hecha sobre cosa que es contra Ley o buenas costumbres, no vale, ni menos la Pena o Iuramento, que se hiziere para guardarla. Lo mismo es en el contracto donde hay Fuerça, o Engaño, de parte de aquel a quien se haze la obligacion, que no esta obligado ala promessa, ni ala pena. Mas hay esta diferencia; que en el contracto donde interuiene Miedo o Engaño, hay contra el obligado Obligacion natural, y si despues sin hazerle premia cumpliesse la obligacion, no podra repetir, ni cobrar lo que houiere dado, porque el Derecho que tenia por la fuerça, le perdio, quando pago por su voluntad.

CAP. IIII.[83]

MEtus quiere dezir en Romance miedo, y es en dos maneras. Vno Miedo justo, por el qual no tan solamente se mueuen, a prometer o hazer alguna cosa los hombres que son flacos, mas aun los fuertes. Y de tal miedo como este hablan las Leyes, quando dizen; que pleyto, o postura hecha por miedo, no deue valer, como seria Miedo de muerte, o de tormento de cuerpo, o perdimiento de miembro, o de infamia, y todos los semejantes. Otro miedo es el que dizen vano, el qual no escusara al que se obligasse por el.

CAP. V.

LA Obligacion que vn hombre hiziere a o[84]tro qualquiera, (aunque sea su criado) de no le pedir Engaño, o hurto que de ay adelante le hiziere, no vale; por que tal obligacion era dar le carrera de hazer mal. Mas si le remitiesse los Engaños y Hurtos, que hasta alli le houiesse hecho, bien vale tal promessa.

CAP. VI.[85]

LO mismo es en qualquier Finiquito de cuenta, que aunque se le de, al que ha hecho negocios agenos, no se entiende del engaño que houiere hecho, o lo que houiere encubierto. Que siempte esta obligado a pagarlo, con los daños e interesses que por ello se houieren seguido, si especialmente y sabiendo lo que es, no se lo houiesse remitido. ¶ La pena puesta en el contracto en fraude de Vsuras no vale, porque el Contracto es impossible de derecho, exemplo desto se vera en el titulo dela venta.

CAP. VII.[86]

COntracto Torpe se dize aquel que tiene en si torpedad, la qual puede venir en el contracto en vna de tres maneras. O por parte del que rescibe algo, O por parte del que lo da, O por entrambas partes. Por parte del que rescibe esta la torpedad, como si vno rescibiesse dineros, por hazer lo que sin ellos estaua obligado a hazer. Assi como el Depositario que rescibiesse dineros por boluer el Deposito, o el que quiere matar a otro, si rescibiesse dineros porque no le matasse. Tales Contractos como estos no valen, ni produzen Obligacion Natural, y por esto no se pueden pedir, y aunque se paguen, el que haze la paga, la puede tornar a cobrar: porque de su parte del pagador, no houo Torpedad en redemir su vexacion, sino del que lo rescibe.

CAP. VIII.[87]

EL Capituo o Preso en poder de enemigos o ladrones, si prometiesse algo por su libertad, o hauiendole hurtado alguna cosa, prometiesse algo a quien se la hiziesse hauer, esta obligado a cumplir la promessa, sino fues-**[8r]**sen los que se la houiessen hurtado, o captiuadole, a quellos a quien se prometio, que en tal caso no estaria obligado a pagar cosa alguna.
¶ Esta ley (aunque es exemplo dela passada,) es muy notable para vn error comun, que hay en las escripturas que otorgan los presos;[88] que para otorgar las los sacan dela carcel, y aun he visto, que algunos alegan contra los que los sacan dela carcel, que no estan obligados a pagar, lo que les dieron para salir, porque estauan presos quando el otorgamiento. Y es cosa muy de reyr, que le de el otro su hazienda para salir dela carcel, y que despues alegue que estaua en la carcel, para no pagarle. Esta ley habla en los que injustamente estan presos, y detenidos forciblemente, no delos que estan por auctoridad de Iuez. El qual se presume que a ninguno haze fuerça, y assi el Captiuo que para ninguna cosa es habil en el derecho, la ley le haze habil, para obligarse a su rescate, quanto mas el preso, que para todos los actos del derecho tiene habilidad.

CAP. IX.

LA Torpedad viene solamente de parte del[89] que da: como si vna muger se casa con quien sabe que no puede ser su marido, o porque ella es casada, o el es su pariente, si a sabiendas se casa con el, y le da dote; Deshaziendose este matrimonio por aquel impedimento que ella sabia, no puede pedirle, ni el marido esta obligado a boluersele, porque la Torpedad vino de parte del que la dio.

CAP. X.

DE entrambas partes viene la Torpedad quando[90] el que da algo, comete Torpedad en lo que da, o promete, y assi mismo el que lo rescibe, comete Torpedad. Y en tal caso, ni el que promete, esta obligado a cumplir lo prometido, ni el que recibe, obligado a boluer lo que rescibio. Como en el exemplo passado, si entrambos casados sabian el impedimento, no valdra la promessa de Dote, o Arras, sino esta pagado, excepto si fuessen menores de veynte y cinco años, que en tal caso cada vno cobrara lo que dio.

CAP. XI.[91]

LO mismo es si vn hombre da alguna cosa a muger de buena fama, porque haga conel maldad de su cuerpo, y ella lo rescibe, y promete de hazerla, la torpedad vino de entrambas partes. Mas ni ella esta obligada a cumplir lo que prometio, ni a boluer lo que rescibio. Porque es Regla que quando la Torpedad viene de entrambas partes, mayor derecho ha en la cosa dada el tenedor de ella, que no el que la dio. Esto mismo es en lo que se da a muger publica, para que haga maldad de su cuerpo con el que lo da, porque la que es Torpedad, viene solamente de parte de quien lo da, y por esto no lo puede cobrar, que la mala muger, aun que haze yerro en tener la biuienda que tiene, puesta en ello, no haze mal en tomarlo que le dan, y por esto no viene la Torpedad de parte de ella.

¶ Esta ley enel exemplo postrero, contradize ala Doctrina Vniuersal de que es el exemplo. Aunque el exemplo contiene en si verdad,[92] Digo que no concuerda con la doctrina vniuersal; que es que no se puede pedir lo prometido, quando la Torpeza viene de ambas partes. Mas la muger publica tiene Action para pedir lo que le prometieron, si ella cumplio de su parte, y no se le puede negar, (como a qualquiera official) el premio de su officio. Mas esto declara bien la ley despues; diziendo que la torpeza no viene de parte della, y tiene muy gran razon. Porque vna cosa es la Torpeza vniuersal de su vida. Otra la particular que le pudiera impedir la repeticion, mas todavia queda la Ley manca, porque habla solamente en la repeticion delo dado, mas no toca este otro extremo que es el mas principal si puede pedir lo prometido, y este es el que digo que[93] si puede, pidiendo la quantidad moderada. Y este es el fundamento delo que vimos en el Titulo delas limosnas, que la mala muger haze suyo lo que le dan, y assi lo puede posseer con buena consciencia, y hazer limosna de ello, y disponer como de cosa suya. Entiendo que no tenga otro titulo malo sobre su mala biuienda, que en tal caso sera obligada a restitucion, como lo esta el que lo houiesse por buen titulo. Quiero dezir, que si esta Muger publica lo gano de hombre que se lo podia dar, lo possee y tiene con buen titulo. Mas si era del menor que lo hurtaua a su padre, o el moço a su amo o el clerigo de los bienes dela yglesia; o otros casos semejantes, sera obligado, a restituyrlo:**[[8]v]** no por el

titulo vniuersal de ser de su parte de ella mal ganado, sino por el particular, de que lo gano de quien no podia. Y esta ley se puede estender a todos los casos semejantes, como el Truhan que parasse por precio cierto hachazos no se donde, o que le rayessen la barua. Aunque esto es Torpeza, si el de su parte cumplio, tiene Action, para pedir lo que le prometieron, que aquel es su officio y de aquello biue.

CAP. XII.

EL que cohecha Iuez, y el Iuez Cohecha[94]do, cometen Torpedad de entrambas partes, aunque touiesse justicia la parte por quien el juez sentenciasse. Y por esto el que cohecha, no cobra lo que dio, sino que lo ha de perder, y si la causa es Ciuil, el juez lo ha de pagar a la Camara con el tres doblo, y quedar infame perpetuamente, y perder el officio. Y si es causa Criminal, de perdimiento de vida, o de miembro, ha de perder todos sus bienes, y ser desterrado perpetuamente en alguna Isla. La razon es, porque el Iuez esta obligado a juzgar derecho, sin que se lo paguen. Y la parte ha de pensar de alcançar el derecho que touiere, sin paga.

CAP. XIII.

EL que hallado en vn delicto, (como Adul[95]terio, Homicidio, o Hurto, o qualquiera otro semejante) da, o promete algo por no ser descubierto, no esta obligado a pagarlo, y si lo houiere pagado, lo puede cobrar; porque en este caso, la Torpedad viene de parte del que lo rescibe, y no del que lo da: porque el que da, o promete algo, por escaparse de su peligro, aun que comete Torpedad en lo principal, que es en hazer cosa por donde venga a aquel peligro, despues de puesto en el, no haze cosa que no deue, en buscar como escapar se del. Mas el que rescibe la promessa, o la paga por escapar le dello, forçosamente comete Torpedad; por dos razones. La vna porque si le queria librar de muerte, deue lo de hazer por el natural amor que vn hombre ha de hauer a otro, y no por precio. La otra es, porque encubre y vende la justicia, rescibiendo precio por encubrir el mal hechor.

¶ Esta ley es muy notable por la doctrina que della se saca, que es que el que redime su vexacion no haze mal, y va fundada en la diuision que hize en el segundo capitulo antes de este, que la Torpeza vniuersal es diferente de la particular, y aunque este delinquente cometio torpeza vniuersal, en hazer el delicto, no comete torpeza particular, en procurar librar se del. Y este es el fundamento porque en el contracto de Vsuras no pecca el que las pa[96]ga, porque redime su vexacion, y la necessidad le excusa. Porque si el pudiera no pagarlas no pusiera a el Vsurario en que se las diera, mas como no puede hazer menos, viene a rescebirlas. Lo que no es en el vsurario, que no puede dar se caso en donde el sea compelido a dar a vsura, pues pueden prestar su dinero sin ella.[97] Este mismo fundamento es el de la venta que se haze quando vno es compelido a comprar, (como adelante veremos) que aunque sea por menos de la mitad del justo precio, no se puede alegar contra el, porque la compulsion de el Iuez, y Fuerça que le hizo, es hauida por vexacion, y esta quitala præsumpcion de la fraude que hay contra los que compran por la mitad menos de el justo precio.

De la Pena Conuencional.

TITVLO. V.

CAP. I.

DOS maneras hay de Penas, en las Obligaciones que se hazen,[98] vna Conuencional, y otra Iudicial, (la Iudicial veremos adelante ensu titulo particular.) Pena conuencional es, Pena puesta en el contracto, a plazer de ambas las partes que le hazen, y el que se obliga, y pone pena conuencional en la Obligacion, no esta obligado a mas de cumplir la vna cosa de las dos, o la Promission, o la Pena. Fuera si expressamente se obliga en la Promission, a cumplirla, y quantas vezes viniere contra ella pagar la pena; que en tal caso esta obligado, a pagar lo vno y lo otro.

¶ En esta ley se funda la principal clausula delas escripturas que oy se vsan en este Rey[99]no, (que es la que dize) Obligo me a lo suso dicho, so pena de tantos mill marauedis, y la pena pagada, o no pagada, la Obligacion quede en su fuerça. Y esta ley esta harto confusa, y para claridad de la materia que tracta, es ne-**[9r]**cessario ver la differencia que puse entre Pena y Condicon, en el capitulo final del Titulo de las Obligaciones, y juntamente con esto aduertir, que hay dos maneras de obligaciones. Vna podremos dezir de Acto preciso, otra de Acto corriente. Acto preciso es Acto que vna vez acabado, no se puede reiterar sin nueua Obligacion. Como quando vno se obliga a dar cient ducados, que en dandolos se acaba la obligacion. Acto corriente llamo, el que no se acaba en vn acto, como seria, si me obligasse a no passar en vn mes por vna calle, so pena de diez mil marauedis, claro esta que porque guarde vn dia ni veinte esta Obligacion, si despues la quebranto, y passo por la calle, sera como si nunca la houiesse guardado, y cada vez que despues torno a passar, la quiebro de nueuo. Esto presupuesto, digo que en los Actos precisos, el obligado ha de pagar la cosa que se obligo, o la pena, y no entrambas cosas: y esto dize la Ley en la primera parte. En los Actos corrientes, succede la Pena en lugar de la cosa, cada vez que se quiebra la obligacion y no se cumple; y porque no se puede tornar la cosa, para cobrar la, por esso se paga la Pena, y queda la Obligacion en su fuerça, porque esta Pena no mira lo de adelante, que esta por venir, sino el quebramiento de lo passado. Este es el verdadero entendimiento de esta Ley, mas podra se me opponer, que es contra la letra; y yo lo confiesso; porque la Ley no se funda en la qualidad de la Obligacion; sino en la postura de las partes. Por manera que aunque la Obligacion sea de acto preciso, si las partes pusieron esta clausula, que se pagasse y el principal, se ha de pagar. A esto respondo, que la Pena en quanto pena, no la puede lleuar el que lleua la Obligacion, sino es, quando la pena es en lugar de el interesse, que al acreedor se le sigue de menoscabo de no se le pagar su deuda, y aquel menoscabo tassan le desde luego las partes, y ponen le nombre cierto, de manera que desde luego, en effecto es de menoscabo, que es acessorio a la cosa. Y quien lleua la cosa sobre que se obligaron, lleua esta pena por el menoscabo, y por esto se puede lleuar, porque en effecto no es pena, sino parte de la obligacion principal; y la pena es cosa distincta de la obligacion. Y si vno lleuasse la Obligacion, que es la cosa principal, y juntamente la Pena en quanto pena, y no en quanto interesse: seria peor que vsura. De aqui tiene origen la clausula ordinaria de las

escriptu[100]ras, so pena de el doblo por nombre de intereresse, que os prometo pagar en pena. &c. La qual veremos en su lugar donde me remitire a este.

CAP. II.

EN el pleyto que las partes hazen entre si,[101] de dar, o hazer alguna cosa a plazo cierto, no pueda tener el obligado sobre si, mas pena de lo que monta en el principal. Y si fuere la demanda de dineros, puede crecer la pena dos tanto, no contando en ello la demanda.

CAP. III.

TOdos aquellos que se Obligaren por [102] compromisso, o en otra qualquier manera, a hazer y cumplir algunas cosas so ciertas penas para la Camara. Las tales personas sean obligados a las pagar, hauiendo incurrido en ellas.

¶ Esta Ley declara perfectamente lo que dixe, porque la Pena para la camara (puesta en Obligacion de entre partes) es propiamente Pena, y en tal caso se puede lleuar la obligacion principal, y mas la pena; porque la parte que lleua el principal, no lleua nada de la pena.

CAP. IIII.

EL que haze obligacion a plazo cierto socierta pena, passado el plazo no hauiendo[103] hecho, o dado aquello que se obligo, incurre en la pena; y esta a election de el acreedor pedir la obligacion principal, o la pena qual mas quisiere, aunque no le haya demandado cosa alguna, porque el Dia, o Plazo señalado llama por el hombre. Mas si en la Obligacion houo pena, y no houo plazo, no podra el Acreedor tener la election (que esta dicha) de pedirla obligacion, o la pena, sino fuere hauiendo pedido primero la Obligacion, en Tiempo y Lugar guisado que el prometedor lo haya podido cumplir y no quisiessie; en tal caso terna el Acreedor la election que esta dicha. Y si en la Obligacion no houo Pena ni Plazo, si passo tanto tiempo, que el Obligado pudo cumplir la Obligacion, y no quiso, en tal caso en lugar de la Pena que falta, succede la paga de los daños, y menoscabos, que se le houieren seguido (a el que rescibio la promessa,)por no hauer cumplido con el, y estos se le pueden demandar,**[[9]v]** y el obligado los ha de pagar. Mas si en començando a pedir en juyzio, al prometedor, antes de responder, quisiere cumplir la promessa, y la cumpliere, no esta obligado a pagar los daños y menoscabos, a el acreedor.

¶ Esta Ley, acaba de declarar lo que arriba se dixo, y de ella tenemos esta conclusion, que Pena y interesse, no se pueden lleuar junto con el principal, mas bien se pueden lleuar principal y interesses, o principal y pena, quando la pena succede en lugar de l interesse. Llamo interesse el daño, o menoscabo, que de no pagarse la obligacion, se le sigue al acreedor.

CAP. V.

LA pena puesta sobre contracto que produ[104]ze Obligacion natural vale: y aunque el contracto no valga, se puede demandar. Mas si el Contracto es ninguno, porque no produze obligacion natural, ni el contracto vale, ni la pena, ni se puede demandar. Como si fuesse contra Ley, o buenas costumbres: como si vno se obligasse de matar a otro, so pena de diez

ducados, deste Contracto no nace Obligacion natural, y por esto no se puede pedir la pena. Ni si vno prometiesse a otro cient ducados, porque matasse aun hombre, aunque le matasse, no podia pedir los cient ducados, ni el prometedor seria obligado a dar se los, y entrambos serian obligados a la pena del delicto.

CAP. VI.

MAS si el Contracto produze Obligacion[105] Natural, o Ciuil y natural, se puede poner pena, o fiança en ella, y vale aunque no valga el Contracto.

CAP. VII.

QVando la Pena es de cosa cierta, y en contracto[106] que se puede lleuar, si el acredor es hombre que acostumbra a lleuar vsura, no la puede pedir al obligado que cayere en la pena. Pero si el que rescibe la Promision, es hombre que nunca houiesse rescebido vsura, el obligado le ha de pagar la pena como con el pusiere.

CAP. VIII.

LA pena que el Deudor pusiere sobre si a su Acreedor, que no siendo pagado al plazo que[107] con el pone, pueda tomar los bienes de el Deudor por su auctoridad, o do quier que los hallare, y venderlos, y ser crey do sobre la vendida por su palabra, tal pleyto como este vale. Y si porlos Alcaldes lo quisiere vender, no pierda por ello cosa de su derecho, de como fue puesto entre ellos. Y lo mismo es, si pusiere Pacto que le pueda prender el Acreedor la persona, no pagando al plazo, aunque le prenda no ha de hauer Pena. Mas sino hauiendo tal pacto le prendiesse su persona, o le prendasse sus bienes, haura la pena que vimos en el titulo de las prendas.

¶ Tiempo es y a de cumplir la palabra, (que arriba prometi,) de tractar al fin de cada Contracto, los fraudes que en el puede hauer, para los casos de consciencia, que se pueden offre[108]cer: y assi lo hare en fin de cada contracto, que aunque en este ha hauido tres titulos delas obligaciones, y Mancomunados, y de las Penas, todo es vno, y se comprehende en las obligaciones. Porque en effecto, la Obligacion es la que se considera, y no la pena: que como hemos visto, la Ley la ha por Condicion de la Obligacion, y no por principal obligacion. En este contracto esta muy claro, lo que en conciencia se puede y deue hazer, que consiste en tres requisitos. El primero y principal, que el Contracto sea sobre cosa licita, y que de Derecho natural no sea reprouada, que como esto no tenga, no se puede justificar por ninguna via la Obligacion. Y esta Regla ninguna excepcion admite, ni para en el juyzio exterior, ni para en el de Dios. La segunda es, que se mire la persona de los contrayentes, no solo que sean tales que de derecho puedan contraher, mas que no haya qualidad en alguno de ellos que haga vicioso el contracto, como se vera luego por el exemplo. Si a vn hombre se le obliga, Sieruo, o Hijo Familias, o Muger casada, o alguno delos prohibidos, claro esta que aunque le pague la obligacion, se la paga de hazienda agena, y que es obligado a restituyrlo a el señor de ella, que es el marido, señor, o padre de el que se lo dio. Si dixere el Acreedor, yo le di mi hazienda, y no le engañe en ella, sino que fue por el precio que otro me daua, esto no excusa, porque nadie le compelio a el a que lo diesse. Y assi como echandolo en vn pozo, no tenia

derecho contra el señor del pozo, a que se lo pagasse, tampoco le tiene, para pedir, lo que a alguno de los susodichos da mal dado, pues la Ley le auisa. Hay algunos que di-**[10r]**zen que a su pena contractan, que sino se lo pagaren que ellos lo perderan. Esto no excusa, porque ninguno de los susodichos tiene de que ni tiene bienes, sino son hurtados de el verdadero señor de los bienes con que paga. En esta[109] Regla puede hauer dos excepciones. La primera, si alguno delos susodichos tiene Peculio, como tractamos en el titulo de el Pegujar, que en tal caso vale la obligacion que hazen. La segunda es, quando verisimilmente se cree, que a el mayor de aquel con quien se contracta, no le pesaria quando lo supiesse, por ser poca cosa, como si vna casada se obligasse por algunas tocas, o saya de no mucho valor, o por la hechura, bien valdria la obligacion. Mas en esto es menester discrecion del que lo haze, no se estienda a mas de lo que puede, y lo mismo del confessor, y persona con quien se aconseja a cuya discrecion se remite. ¶ El segundo Exemplo a que me remiti, es[110] quando la qualidad de la persona haze vicioso el Contracto, que entre otros no lo fuera, como si vn Iuez, o Señor de la tierra, o otra persona poderosa en ella, se obliga a alguno de los que tiene debaxo de su mano, o haze a el otro que se le obligue. La qualidad de la persona puede hazer impression en la otra, de forma que se reduze el Miedo reuerencial a Fuerça, y aunque el contracto valga en el juyzio exterior, en el de conciencia tan Fuerça es, como si le pusiesse vna espada a los pechos. Porque aunque no le atemorize, da se por entendido el otro Contraiente, que perdera su gracia, o ganara su odio; de manera que este contracto se reduze a Fuerça, y donde quiera que la hay, o engaño, es impossible sanear se el contracto en quanto a Dios. Quiero por algun exemplo particular declarar esto que he dicho. Pide vn Regidor, o Iusticia de vn pueblo, a vn Obligado de el azeyte, o carniceria, que le de parte de la obligacion, a su riesgo de perdida y ganancia. Este contracto, ni en la forma, ni en la substancia tiene vicio alguno, ni en los contrayentes. Mas la qualidad de el vn contrayente le haze vicioso, porque aquel Obligado de el azeite no diera parte de la obligacion a otro, por parecerle que tiene hecha buena contractacion, ni a aquel Regidor sino fuera Regidor Mas sabe, o alomenos presume, que no dando se la a el, o a quien el le pide, le puede el tal Regidor hazer que pierda mas en lo principal de la Obligacion, de lo que pierde, dando aquella parte de la Ganancia que ha de hauer, porque le puede hazer baxa del azeite, o andar se tras el penandole sino lo da bueno, o por otras cient causas y achaques semejantes, tiene por mejor, perder aquella parte de la ganancia, que ganar su odio, o perder su gracia. He aqui como se resuelue a fuerça este contracto, aunque no la hay tacita ni expressa, y el que lo lleua es obligado a restitucion sin ninguna duda, como si lo hurtara.

¶ En la materia de los Interesses, Daños, y[111] Menoscabos, tiene el Demonio gran jurisdicion: y aunque arriba que da declarado lo substancial; para declaracion perfecta desta materia, declarare que cosa es Interesse, y su diuision. Interesse, no siento vocablo Castellano con que le explicar en Romance, viene de Inter[112]est, (palabra Latina) que propiamente quiere dezir: VAME. Como si dixesse. Vame cient ducados en yr a Toledo. Aquello que va de hazer se vna cosa, a dexarse de hazer, es el Interesse: Lo mismo si dixesse, va a Pedro veynte ducados, en parescer oy en Valladolid, porque esta condenado en ellos no paresciendo; Aquello que le va es el Interesse: llamase por otro nombre Daño, o Menoscabo, en nuestras Leyes de Romance, (que en effecto es lo mismo que he dicho,) Porque de no yr a Valladolid, se le sigue daño de veynte ducados, o se le sigue a su hazienda menoscabo de los mismos. Esto es Interesse, declarado mas por Descripcion que por Diffinicion. Resta ahora diuidirle, y

los[113] Doctores Iuristas, hazen del mas de dozientos miembros, y diuisiones; que son mas parte para confundir la materia, que para declararla. Yo me contentare con tres miembros de los que ellos ponen, que al gruesso (creo que) explicaran harta parte de ella. Digo que el Interesse puede ser de Affection, o de Valor, y el[114] de Valor puede ser de Perdida seguida, o Ganancia dexada. Interesse de Affection; es quando vno estima la cosa (no por lo que vale, sino) por lo que el la quiere: Como si vn hombre tiene vn cauallo, en que escapo de la muerte, que si por el no fuera, se la dieran sus enemigos. Es vn cauallo comun, que vale cinquenta du-**[[10]v]**cados a su justo valor; mas su amo (por la affecion que le tiene) no le daria por mil: y si le quisiesse vender, no hallaria por el sesenta. Este es Interesse de affecion, si alguno le matasse aquel cauallo, o hiziesse otra cosa por donde se le houiesse de pagar, como el Alueytar que se le enclauasse, o mancasse, la paga no sera conforme al Interesse de affecion, sino al Interesse del valor, que son los cinquenta ducados, porque tantos le va al dueño de el cauallo en tenerle, y tano daño o menoscabo recibe su hazienda en priuarle del.

¶ El Interesse de Valor es (como dixe) en[115] dos maneras. Vno de Perdida seguida, otro de Ganancia dexada; Presupongo que no es todo vno, perder, y no ganar. Como si vn mercader emplea cient ducados en lana, y luego torna a vender su lana, por los mismos cient ducados, no gana cosa alguna, mas tampoco perdio, y si lo vendiera por ochenta, perdiera veinte que tenia de menoscabo de el caudal que puso. Esto presupuesto, de esta proposicion que da clara la diuision, que Interesse de perdida seguida es lo que vno perdio por no se hauer cumplido con el. Y Interesse de Ganancia dexada,[116] es el Interesse de lo que dexo de ganar. Pongo exemplo. A vn mercader estaua otro obligado a dar en feria de Medina mil ducados, aquel mercader vino a la feria, donde hauia de cobrar su deuda, y porque su deudor no se los pago, quebro el con sus acreedores a quien hauia de pagar con aquellos mil ducados, y hizieron le de daño quatro mil: porque deuia diez mil, y era pacto que si les diesse mil, no le recambiassen en la deuda principal, y sino les diesse los mil, que le recambiassen sobre toda la deuda. De manera que touo de recambios otros quatro mil. Este mercader tiene de Interesse de perdida seguida en aquella seria quatro mil ducados, porque tantos perdio a causa de no le dar los mil el que le estaua obligado. Este Interesse es de perdida seguida, porque realmente lo perdio. Ahora retiniendo el mismo[117] exemplo; veremos que es la Ganancia dexada. En aquella misma feria, houo falta de dinero, y salio lance que se daua vn arrendamiento gruesso, a quien diesse mil ducados de contado, en que se interesauan quatro mil de Ganancia, offrecieron se le a este mercader, no los pudo dar porque su deudor no se los dio: por lo qual se dio el arrendamiento a otro, y este nuestro mercader dexo de ganar lo que el otro gana. No podremos dezir que este perdio nada de su hazienda, como el primero, porque todo lo que truxo a la feria se boluio, mas dexo de ganar lo que ganara si le dieran sus mil ducados. De esto ternemos dos Conclusiones. La primera,[118] Todo Interesse de Perdida seguida, se puede pedir y lleuar con buena conciencia, aunque exceda (sin comparacion) el Daño, o Interesse a el principal, y assi en nuestro exemplo, si cotejamos interesse de quatro mil ducados, con principal de mil ducados por ocho dias, es excesiuo y muy exorbitante. Mas considerando que tanto le vino a aquel Mercader de perdida, por no los pagaren aquel punto, la qual el no pudo excusar, no es Interesse excessiuo, sino muy proporcionado, y Regla natural que quien da su dinero, y no se lo bueluen al tiempo que por no dar se lo le viene aquel daño, se lo hayan de dar, con todo lo que si se lo houieran dado el dexara de perder. De esta Conclusion resulta respuesta, a vn disparate grande que he visto entre muchos que se tienen por Letrados, y

Confessores, como por vna cosa poca ha de ser obliga do vno a pagar dozientas vezes mas de lo que le dan, como vn Alueitar que le dan medio real porque eche vna herradura a vn cauallo, enclauale y mancale, porque ha de pagar cient ducados que vale el cauallo; que basta que le cure, y buelua lo que le dieron por la herradura. Lo mismo de vn Baruero que sangra, que piensa que satisfara, con boluer a quien manca lo que le dieron por la sangria, es yerro, porque no se considera Ganancia dexada, sino perdida seguida. Y assi aquel Alueitar, no solo estara obligado a pagar el daño de el cauallo, mas si al cauallero que en eliua a negocio cierto, le falto en el camino, y por no hauer llegado a tiempo perdio su negocio, y pudiera llegar sino se le houiera mancado, esta obligado a satisfazerle todo el interesse; y lleuado se puede retener con muy buena conciencia. Desto de mas de la razon natural tenemos Ley expressa.[119]

¶ El que mata Esclauo ageno, ha de pagar a su amo, no solo su valor, mas el menoscabo que de su muerte rescibe, como si fuesse insti-**[11r]**tuydo en herencia, y le matassen antes de aceptarla, se le han de pagar a su amo. Y si fuessen dos esclauos musicos que cantassen bien ambos juntos, no bastaua pagar el valor de el muerto, sino tambien el menoscabo de el biuo, que sin su compañero quedaua manco.

¶ Esto es al Interesse de perdida seguida. En quanto al segundo miembro de la Ganancia que cessa. Es la segunda Conclusion, Interesse de[120] ganancia dexada, no se ha de pagar, sino es quando se resuelue en perdida seguida. Esta Conclusion parecera a muchos dificil, y podra ser que despues de entendida, no les parezca tan rigurosa como a el principio antes de entenderla. En todas las contrataciones donde hay Interesse, los Doctores (assi Iuristas como Theologos) miran siempre la qualidad de la persona a quien se ha de pagar el Interesse. Como si vn mercader presta a otro su dinero, y se lo retiene aquel a quien lo presto, dizen que atento que este mercader (que dio el dinero) biue de ganar con su hazienda, que se le ha de pagar Interesse, y el lo puede lleuar con buena conciencia. Esta es comun conclusion de todos los Doctores y Sanctos que en esta materia tratan. Y aunque para ellos es muy cierta, para mi tiene mucha duda, porque entiendo que se æquiuocan en los terminos de la causa por do se mueuen a ello. Y para esto presupongo, que el fin de vn officio es cosa distincta de el officio mismo. El fin de el Medico es la sanidad, y es distincta de la[121] sciencia de medicina, que es el officio de el Medico: porque bien puede vn Medico ser enfermo y entender bien su facultad, y en el mismo exemplo, vemos vn Medico que cura vn enfermo, y valese de algunos ensalmos, o cosas de Magica para sanarle, y le sana: este Medico consigue su fin sanando al enfermo: mas no en quanto su officio de Medico, sino de ensalmador, o hechizero; por do esta claro que el fin se distingue de el officio, pues damos el fin sin el officio, que es la sanidad de el enfermo sin la sciencia de el Medico, y damos el officio sin su fin, que es el officio de el Medico sin la sanidad de el enfermo: la razon de esto es, porque el officio aunque es causa de el fin, es causa remota, y no propinqua o inmediata. El fin de el marinero es lleuar la Nao al lugar donde va, mas su officio es distincto de aquel fin: porque bien le puede lleuar el viento a otra parte contraria, o comer se le la mar, y no por esso dexara de ser official de su officio. Assi es en la mercaderia, que el fin de el Mercader es ganar; mas no es su officio ganar, porque muchos vsando la mercaderia, no solo no ganan, mas aun pierden el caudal. De esto tenemos, que el fin de el officio no es el officio, el officio sera hazer los medios necessarios para aquel fin. La Equiuocacion que dixe hauer en esta conclusion que reprueuo, es que toman el fin de el mercader por el officio, siendo cosas distinctas como hemos visto. Y assi si vn Mercader diesse su dinero a otro, y estouiesse cierto de la ganancia, como esta cierto de disponerse a ella, yo bien confessaria su opinion. Mas que me responderan, si este mercader (que presto

el dinero) lo que le queda lo emplea y pierde, no sera en cargo a el que le ha retenido el otro dinero, en hauer sido causa que no lo perdiesse? y que le quede alli caudal, no sera esta muy buena obra sin demandarle mas interesse? Yo entiendo que esto no recibe respuesta, bien confiesso que la opinion que he dicho procederia en vn cafo como este. Pongamos que vn mercader empleaua quinientos ducados para embiar a Indias, teniendolos para este effecto, da a vn particular ciento, y dize, yo empleo estos quatrocientos en estas mercaderias, en las quales hauia de emplear tambien estos ciento que os doy, mas quiero os los dar a condicion que corran el mismo riesgo que estotros, y la ganancia que estotros hizieren me hayays de dar, y si se perdieren, lo mismo sea por los ciento que os quedan, Elle es el vn exemplo otro. Pongo por caso que vn mercader a quien hauia de pagar otro cient ducados a la feria, no se los paga, el acreedor que es mercader protesta, que embia otros cient ducados cargados a indias, y que hauia de embiar estos mismos ciento que le deuen, si se los houieran pagado, y quiere que el riesgo, o prouecho de lo que esta por pagar, corra como el empleo que el acreedor actualmente haze, o como otro que el señala antes que se haga. Como si dixesse, protesto que corra el riesgo como la mercaderia que su lano emplea, en la qual yo empleara mi dinero si le touiera. En tales casos como estos, yo confiesso que si se gana en los exemplos que he puesto a mil por ciento, que tanto ha de pagar sobre el principal el que los deue, por causa de la ganancia dexada. Mas esto no es por la persona de el mercader a quien se deuen, ni por su officio, si no por el riesgo que corrio sobre el interesse, que se viene a resoluer esta ganancia dexada, a perdida seguida, como dize mi conclusion, que ya aquel mercader perdio lo que hauia de ganar, pues el riesgo corrio por el. Y assi no atendemos el officio, sino el fin que es distincto de el officio. Esta es la prueua de esta conclusion, porque en lo de mas hauria grandissima injusticia, si por ler vno Mercader assegurasse (por via de interesse) aquella parte de el caudal, que si el hiziera su officio (que es emplearia) no la tenia segura. Y que esto sea assi prouar se ha euidentemente. Pongamos que vn clerigo (que en su vida no tracto) tiene prestados cient ducados a vno a pagar a cierto pla[122]zo, pideselos, no selos da el deudor, haze el protesto que tengo dicho, y embia otros ciento cargados a Indias, si con ellos gana trezientos, quien duda que aquel contra quien protesto, (presupuesto que esta obligado a los interesses y daños) le haya de pagar el daño que se le siguio de no hauer embiado aquellos. C. ducados con los otros. C. que empleo? que este daño es la ganancia que dexan de hazer, pues esto no le viene de parte de la persona, ni de el arte o officio, sino de aquel acto solo. Y assi sera en aquel que no fuere mercader, y dexara de ser en el mercader quando no houiere la misma razon. En resolucion no tiene la ganancia cierta que es su fin, aunque tiene cierto el officio, que es el procurar de hauerla, y muchas vezes o las mas les succede lo (que dize el refran) de el que va por lana y viene tresquilado. Esto es lo que acerca dela materia de el Interesse me parecio aduertir, en quanto es necessario a la materia de las obligaciones, y de las penas que se tractan, con que creo quedara la materia bien entendida, no solo en quanto al tribunal exterior, sino en quanto al de Dios que es lo que mas nos importa. Solo repito que ninguno se guie por la quantidad de el Interesse, que es mucho o es poco, ni por el[123] officio o qualidad de la persona que lo paga, o a quien se paga, porque estas son cosas extrinsecas de el Contracto, y en mucho Interesse sobre poco principal, puede no hauer cargo de conciencia: y en muy poco Interesse de mucho principal, puede hauer grande cargo. Assi como el Pescador que echa la red mal y en mala parte, y acierta a sacar mucho pescado, no sera mejor pescador que el que siendo buen official, la echa segun arte (mejor y en mejor parte) y no saca nada, porque este es caso, y ni haze ni deshaze a el arte, que muchas vezes

es vencida de la fortuna. Por esta misma razon puede ser el contracto abominable, y hauer poco Interesse, y puede ser el contracto muy bueno, y en poco caudal hauer mucho interesse.

De las Pagas.

TITVLO. VI.

EN el principio de este libro vimos que cosa es Contracto, y como se[124] haze y que cosa es Distracto: ahora esta ver como se deshaze el contracto, porque vna cosa es deshazerse depues de hecho, y otra cosa es dissoluerse. El dissoluerse es desbaratarse, que es lo hecho reduzir[125]se a terminos, como si nunca houiera sido. Mas deshazerse e, lo que fue, dexar de ser, como vn hombre que se muere, no se dissuelue, a reduzirse al termino, como sino houiera sido, sino que se deshaze su vida, de forma que el que fue, ya no es. Assi el Contracto y la Obligacion y Action que del nacen, se deshazen por la paga, y en esto difieren, que el Distracto haze al Contracto como si no houiera sido: mas la paga deshazele como cosa que fue y ya no es, y en acabando de pagar cessa la obligacion de el deudor, y el derecho que el acreedor tenia para cobrarla.

CAP. I.

PAga es Pagamiento hecho al que deue re[126]cebir alguna cosa con que finca pagado de ella. Y tantas formas hay de Pagas, como de deudas, mas las principales son cinco, que son Paga, o quitamiento de la Obligacion. La segunda Renouamiento de el Contracto. La tercera Recompensacion, que es desquento de vna deuda por otra. La quarta Muerte dela cosa que le ha de dar. La quinta quando se paga con la persona por defecto de bienes, cada vna de estas veremos en su Tit. excepto dela paga que se haze por muerte de la cosa obligada, que

esta vimos en el Titulo de las Obligaciones.**[12r]** En este se vera de la Paga y quitamiento. Quitamiento es pley to hecho al deudor por quien le puede hazer, en que le quita el Deudo, y es hauido por paga legitima.
¶ La paga que aqui llama quitamiento propiamente no es paga, sino remission de deuda y de la obligacion que contra el deudor tenia, que en effecto le resuelue en donacion, porque le haze gracia de aquello que por la obligacion le hauia de pagar.

CAP. II.

QValquiera paga le ha de hazer al señor[127] de la obligacion que se paga, y de otra manera hecha, o a otra persona no vale, y si la paga es de cosas ciertas, las quales no se le pueden entregar, de le otras a vista de el Iuez. Y si la obligacion es de hazer alguna cosa, no pudiendo cumplir lo que prometio, cumple con pagar el daño y menoscabo que (de no cumplir con el) se le sigue al acreedor. Mas si otro paga por el deudor, aunque el no lo sepa, ni lo mande, o sabiendolo lo contradiga, el deudor queda libre.

CAP. III.

LO mismo es quando el señor de la deuda[128] cambia estado, y entra en poder ageno, ha se le de dar a aquel en cuyo poder entro, y no al que antes se deuia. Como si se hizo esclauo, o religioso, o le dieron curador, ha se de dar a su mayoral, o curador, y no a el.

CAP. IIII.

LA deuda que se deue a quien esta en poder[129] de tutor, o curador, se ha de pagar a el curador, y no al que esta en poder de el, so pena de pagarlo segunda vez, si el otro a quien el lo dio lo malbarata o gasta en otra manera.
¶ El que paga a mayordomo, o a procurador especial de el señor de la deuda, o a quien el señor manda, es como si a su persona pagasse. Mas si al principio de la obligacion le mando, que pagasse aquella deuda a el, o a otro disjunctiuamente, y despues de hauer pagado al otro, el señor de la deuda le vieda que no le pague, la paga queda bien hecha. Mas si antes de hauer hecho la paga, le auiso que no le pagasse, la paga no vale, y ha de pagarlo segunda vez. Y lo mismo es quando el otro le houiere començado a pedir ante el Iuez, que si le haze este defendimiento, no le ha de pagar al que se lo pide, y si lo pagare ha de pagar segunda vez; mas quedar le ha su derecho a saluo de cobrar de a quel a quien lo dio.

CAP. V.

LA paga hecha a quien el señor de la deuda[130] manda por su carta, o cierto mandado vale, mas si despues de hauerlo mandado, torna a defenderlo por otra carta, o nueuo mandado, antes que se haga la paga, no la deue el deudor hazer, so pena de pagarlo segunda vez

CAP. VI.

EL Procurador para pleytos y causas no[131] puede recebir paga, ni dar quitamiento, aunque sea en la propia causa que el tiene poder de el señor para seguirla, mas si le tiene libre y llenero para recaudar, y demandar, y hazer todo lo de mas que el señor siendo presente podra hazer, la paga que a este tal le hiziere, bien vale.

CAP. VII.

EL acreedor que da a su deudor la carta de contracto[132] que contra el tiene, es visto dar le la deuda, sino fuesse prouando que la dio a su deudor en fieldad, o de otra manera, y no con animo de remitirle la deuda. Y si el acreedor a quien se deue alguna deuda, defiriesse sobre ella el juramento a su deudor, y jurasse no sela deuer, que da libre como si por sentencia fuera absuelto.

CAP. VIII.

Qvando el deudor que deue a otro diferentes[133] deudas, le haze vna paga, sea a election de el deudor contarla ala deuda que quisiere, y aquella sea visto hauer pagado. Mas si quando haze la paga no lo muestra, sea a election del acreedor aplicarla a la que quisiere de las dichas deudas, y si el vno ni el otro no señalaren la deuda, y hay alguna mas agrauada que las otras, se ha de aplicar aquella que es mas graue; como, si touiesse pena, y las otras no la tuuiessen. Y si todas son ygualmente graues, por todas se ha de repartir.

CAP. IX.

YA hemos visto que obligaciones son las per[134]sonales, que es donde interuiene obligacion de persona y no de bienes, y como las obligaciones de quasi contracto que son por razon de delicto, son personales; Siempre que concurren obligaciones Personales en juyzio, contra vn deudor, si hay bienes para todas se ha de pagar, mas sino hay mas de para algunas, ha se de preferir aquel, por quien pidiendo en juyzio primero se dio sentencia, y si todos concurrieron a vn tiempo, no se ha de tener quenta con la anterioridad de las Obligaciones, sino**[[12]v]** que se reparta a rata lo que houiere por todos ygualmente, excepto que la deuda de Deposito (aunque sea postrera) siempre se prefiere a todas, y si alguna cosa conocida de otro, se hallare en aquellos bienes de que se ha de hazer la paga, le ha de dar a cuya es, y no se la han de embargar los acredores.

CAP. X.

LOs herederos de el defuncto respondan[135] por el a los acreedores que pidan deuda que el defuncto deuiesse, o caloña, que houiesse hecho, aunque no le fuesse demandada en su vida, si se le puede prouar con testigos, o cartas valederas. Mas sino se le prouasse, no sea tenudos de hazer salua por el. Y ningun heredero sea obligado a mas de lo que valen los bienes de el defuncto, quando no basta la manda.

CAP. XI.

EL perlado de la yglesia; esta obligado a pa[136]gar las deudas que sus antecessores houiessen hecho a pro de la yglesia, y las que no fueren de esta manera, no esta la yglesia obligada a pagarlas, sino los herederos de quien las hizo.

CAP. XII.

EL deudor que deue deuda a plazo cierto[137] con pena, si paga al plazo o antes, alguna parte de la deuda, se ha de quitar a rata de la pena quando se cobrare lo que finca por pagar. Mas el acreedor no puede ser en tal caso constreñido a recebir la parte de la paga, sino fuesse toda la deuda junta. Mas si el deudor quisiere pagar la parte, salua to da la pena, el acreedor sea obligado de la recebir, y puede despues demandar toda la pena.

¶ Esta ley prueua lo que muchos dudan, si puede ser compelido el acreedor en recebir parte de la deuda. Y de esto mismo se determina lo que algunos indiferetamente affirman, que no puede ser compelido el señor de el censo a recebir parte de el principal quando es al quitar. Digo por esta Ley quelo ha de quitar por rata, mas la pena se queda entera por el todo como en su lugar veremos.

¶ Lo que hasta ahora se ha dicho, es de las Pagas que propriamente se puede dezir pagas, y antes que venga a las otras dos especies, (que[138] son compensacion y innouacion) dire breuemente los fraudes que puede hauer en conciencia a cerca de las pagas. La paga (como hemos visto) es la que deshaze la Obligacion, y tanta fraude puede hauer de parte del que la cobra, como de el que la paga. Porque assi como la Obligacion es limitada a cierta cosa, assi la paga que es su contrario lo deue ser, y quien cobra mas de lo que se le deue, comete peccado. Y lo mismo el que paga menos que deue, y el que de los contrayentes en esto no fuere muy recatado, tanto perjudicara a su anima, quanto aprouechara a su hazienda. Y esta es la madre de todos los Contractos illicitos y vsurarios, como ahora mostrare por exemplos vniuersales, sin poner reglas ni descendir a lo indiuiduo; que suele en esta materia ser peligroso, porque algunos antes buscan arte para peccar, que auiso para salir de el peccado. La re[139]gla general sea, que toda paga ha de ser justamente como la Obligacion, quando la Obligacion no es mayor que el rescibo, y esta regla ni por parte de el obligado ni de aquel a quien se Obligo, rescibe excepcion. Como si Pedro da a Iuan cient ducados, por los quales se le Obliga, estara Obligado Iuan a pagara Pedro cient ducados enteros. Mas si venido el plazo Iuan se los trampeasse, y le hiziesse que rescibiesse ochenta, porque le diesse por libre de la deuda, quedale en conciencia a deuer los veynte, porque tanto menos es la paga que la obligacion. Por la misma razon, si este acreedor Pedro venido el plazo hiziesse a Iuan su deudor que le pagasse en trigo, a ducado la hanega aunque valia a mas, y por no poder el deudor pagar, le es forçado darlo a aquel precio, todo lo que lo toma menos delo que vale, es obligado a restituyrlo al deudor. Dize la regla, siendo la obligacion ygual al rescibo, porque muchos dan menos de lo que les han de pagar, como el que da ochenta, y haze a su deudor que se obligue por ciento, cobrando despues de el ciento, la paga conforme es ala obligacion, pero no lo es la obligacion al recibo, y a esta causa el contracto es abomina[140]ble. Otra cubierta hay en contractos reprouados, que es en la qualidad de la paga, de esta manera doy dinero por Enero a labradores, para que me den pan al Agosto: ellos reciben dinero, y la paga no ha de ser en dinero, y por el consiguiente no puede ser conforme al recibo, hago precio hecho, que es, que

la hanega me den a quatro reales. Por la misma manera doy dineros por octubre a señores de gana-**[13r]**do, para que por mayo me lo den en lana, tampoco esta paga puede ser conforme a la obligacion, sino es haziendo precio hecho, que cada arroua sea a veynte reales, entonces hay como sea la paga conforme a la obligacion, porque el dinero (que es comun medida) mi de su reci[141]bo con mi pago. En estos contractos y los semejantes se tenga vna regla general. Todo contracto que induze vna especialidad de la paga a la obligacion es permitido, y si induze dos es reprouado. Declaro primero los terminos para ser mejor entendido, porque no halle a otros que mas breue y commodamente explicassen lo que quiero dezir. Especiali[142]dad llamo todo lo que generalmente no es annexo al contracto, de su naturaleza, como pagar en otro tiempo lo que yo recibo en este, caso especial es, porque de naturaleza de el contracto no es sino pagar quando se rescibe. Assi mismo pagar en vna cosa, o pagar en otra, es especialidad de el contracto, que naturalmente vno esta obligado a pagar en aquello que recibe, si recibe dinero en dinero, si recibe trigo en trigo, y no el dinero en trigo, ni el trigo en dinero, que ya aquello es venta, como en su titulo veremos, y es contracto compuesto. Entendido[143] este principio, digo que todo contracto que induze vna especialidad es permitido, alomenos no es reprouado; como si y o doy veynte ducados por Encro a Martin, para que me los de a el Agosto en trigo a como valiere, ya doy vna especialidad, que me lo han de dar en lo que yo quiero, y no en lo que quisiere el obligado, sino por fuerça ha de ser en trigo de su cosecha. Este contracto es licito, porque tiene vna sola especialidad, que es pagarmelo en lo que yo quiero, y no en lo que di. Dexo esto aparte, y doy otros. xx. ducados a Francisco, para que me los de en pan al agosto, a quatro reales la hanega, que es el precio a como ahora quando los doy vale. Este contracto induze vna sola especialidad, que es que me havan de dar el trigo como ahora vale, preciso sin que lo pueda crecer ni menguar. Estos dos contractos cada vno (tomado de por si simplemente,) es permitido, mas si de entrambos hazemos vno, es abominable y muy reprouado, y para ser mejor entendido resueluo cada contracto a sus primeros principios. El contracto con Mar[144]tin, en effecto es dar le yo mis dineros adelantados, para la compra de la cosa que me ha de vender, y se los doy en quenta de el precio que le he de dar: y en esto yo ningun prouecho recibo, y a el se le hago muy grande, en dar le el dinero adelantado, para que de aquello se pague el mismo de su mano, no podemos dezir que hay en el cosa mala. El contracto de Francisco: es como si yo le prestasse. xxx. hanegas de trigo, para que me las pague al agosto, al precio que yo las compre para prestarselas, que en esto se resuelue dar le yo lo que el trigo ahora vale, y por lo que passa comunmente, para que despues que el se haya aprouechado de ello, y remediado su necessidad, me lo pague en la misma especie que yo se lo doy, que es darle. xxx. fanegas de trigo: y que a la cosecha (quando naturalmente vale mas barato) me de el mismo trigo que le doy. Yo ningun prouecho recibo, y a el se le hago muy grande: Por manera que se resuelue este contracto a vn emprestido de especie cierta, cada contracto de estos dos (to[145]mado solo de por si) es muy bueno, como lo es el asno en su specie, que es vn animal como todos los de mas: y la yegua en la suya, que tienen perfection, mas si los juntamos saldra vn mulo. Assi de nuestros contractos sale vn monstruo. Que si yo doy los dineros para que me los los den en pan, o en lana, al precio que me conuengo, que ni es el que ahora vale, ni el que al tiempo de el entrego valiere, doy dos especialidades, que me han de pagar en lo que yo quiero, y al precio que quiero. Y assi el contracto queda de dos especialidades, y por consiguiente reprouado. A esto replican los logreros, bien podria abaratar entonces, quando sea de entregar la cosa, y valer menos que al

precio que ahora lo cuento. Esto no importa, valga como valiere (caro o barato,) el pre[146]cio ha de ser al tiempo de el vnu de los dos extremos, quando se da, o quando se recibe, porque naturalmente quando es la cosecha de el fructo que se paga, (no mas de la lana, que de el trigo que de quantas cosas hay) siempre la cosecha es la mas barata, y si otra cosa succede es caso estraño de que no se ha de tener consideracion. Mas por el contrario haura quien diga, que tampoco se puede hazer precio cierto al tiempo de el recibo de el dinero, sino remitirlo al tiempo de el entrego dela cosa: mas es engaño manifiesto, porque no resueluen el contracto a su primer principio, que resoluiendole, entenderan que es**[[13]v]** commodato, o prestamo (como demonstre claramente.) Mas en esto ha de hauer otra regla,[147] que el precio se haga de todo aquello que le ha de dar, como si entonces realmente se diesse, porque debaxo de esto hay vna grandissima fraude, porque la lana pongo por caso que vale ahora la arroua a dos ducados, y hay la que sufficientemente basta para los que la labran, y tractan de ella, que tienen harto en cient arrouas. Mas si se quisiesse hazer empleo de mil arrouas, no se hallarian a quatro ducados, si yo diesse mi dinero adelantado por mil arrouas, a respecto de como ahora vale vna arroua, no es lo mismo que si prestasse las mil arrouas, porque aunque las quiera prestar no las hay; o si las houiesse, seria con grandissima difficultad, y assi como no hay la mercaderia, tampoco hay mercaderes que la demanden, y por saltar demanda no tiene el precio que ternia si la houiesse: y assi dando por estas mil arrouas, dos mil ducados, para que me los diessen en otras mil arrouas de lana, en effecto es hazer el precio cierto para el entrego: y no por el precio que ahora vale: porque aunque yo quisiesse dar las mil arrouas no las hauia, y assi no puede ser contracto de prestamo, ni resoluerse en el, porque no hay la cosa prestada. Y este es vn con[148]tracto de los mas encubiertos y menos entendidos que hay: porque de dos contractos simples permitidos, nasce vn compuesto reprouado: como de el asno y la yegua el mulo que no engendra, y en todo es dessemejante a sus padres. Esta es la resolucion de las pagas, que ni se ha de pedir al deudor mas de lo que verdaderamente esta obligado, ni el deudor (pudiendo) ha de pagar menos, y quien a esta reglare duxere todas las contrataciones que haze, o con el se hizieren, ha menester muy poquita sciencia de derechos ni de theologia, para acertar, porque la conciencia misma clara y abiertamente dicta, lo que hay de mal, o de bien, y hauiendo muy pequeña duda, tengan el contracto por muy malo, porque la verdad los antiguos la pintan desnuda, significando que qual[149] quiera velo que encima le echen (por delgado que sea) ya es mentira. Sino que ha de ser desnuda y limpia. Y assi como la verdad es el fundamento de todo buen contracto, quiere ser simple, desnudo, sin mezcla ni composicion de otro, que como la haya (aunque sea de otro permitido) se esttraga, como hemos visto. De esta misma manera resoluere cada contracto de los que adelante se tractaran, y a este lugar como general para todos me remitire, en lo que[150] acerca de cada vno dixere. Ahora torno a tractar de las otras dos especies que hay de pagas, en las quales se entienda repetido lo que aqui he dicho, y lo que en cada vno houiere particular notare en el.

De las Compensaciones.

TITVLO. VII.

CAP. I.

COmpensacion, es Descuento de v[151]na deuda por otra: como si yo deuo mil marauedis, a quien a mi me deue otros mil marauedis: si me pide los mil marauedis que yo deuo, le hare pago con los mil que me deue, descontando la vna deuda de la otra. Este descuento se llama Compensacion. Requierese que sea de deuda liquida contra otra liquida, porque si la deuda que me piden es liquida, y yo no prouasse (alo mas largo) dentro de diez dias la deuda que alego en compensacion, por testigos, confession de parte, o por otra prueua legitima, no puedo excusar me de pagar lo que liquidamente se deue, y pleitear sobre lo otro que queria compensar.

CAP. II.

LA compensacion generalmente deshaze[152] la obligacion en la quantidad que se oppone, y admitese en todo genero de deuda y obligacion, sino es quando es de cosa cierta, o indiuiduo señalado; como si vno houiesse de dar tal esclauo, o tal cauallo, aunque aquel que le ha de rescebir, le deuiesse diez vezes mas que vale el cauallo, o esclauo, no puede opponer compensacion, sino que le ha de dar en especie, lo que en especie le deue. Mas si fuera en general como vn cauallo o vn esclauo, puede se opponer la compensacion.

CAP. III.

QValquiera puede opponer compensacion[153] por parte de el deudor a quien se pide o-**[14r]**bligacion, aunque no tenga poder de aquel a quien se oppone, dando fianças que el absente lo haura por bueno, le deue ser admitida.

CAP. IIII.

MAs no se puede opponer compensacion[154] de deuda agena, como el procurador que en nombre ageno pide a otro deuda, no puede la deuda que el mismo procurador deuiere compensarla con la que demanda, sin plazer de el principal en cuyo nombre pide. Mas el fiador de vn deudor bien, puede opponer la compensacion de deuda que a aquel a quien fio deua el acreedor de entrambos. Y assi mismo la que a el fiador deuieren, y lo mismo puede alegar el procurador de qualquiera de ellos, dando fianças como se dixo de el estraño.

CAP. V.

COntra deuda que desciende de delicto, no[155] se admite compensacion. Como si vno deue veynte ducados a otro, por hurto que le hizo; aunque el otro le deua quarenta, no es obligado

a compensar, ni contra Deposito se admite compensacion, sino que ante todas cosas ha de restituyr lo que se le entrego en guarda, y despues pida lo que se le deuiere.

CAP. VI.

COntra deuda de Rey, o Concejo, o de ma[156]rauedis que estan diputados para obras publicas, o paga de gente de guerra, no se puede opponer compensacion, de lo que el Rey, o Concejo deua, por pecho, ni censo, portazgo, o heredamiento que le houiessen dexado, o marauedis en fieldad, o otra cosa cierta para restituyr despues de sus dias a Rey, o vniuersidad, no puede alegar compensacion de lo que ellos le deuiere, sino que ante todas cosas ha de restituyr qualquiera cosa de estas.

CAP. VII.

EN tratos de compañia puede el vn compa[157]ñero alegar Compensacion a los otros, de los daños, o menoscabos que los vnos houiessen hecho a los otros en cosas de la compañia, o de hauer metido menos caudal de lo que estaua obligado, de forma que el pro y el daño se ha de ygualar, y lo mismo de lo que cada vno houiere sacado, por manera que se desquite lo vno de lo otro.

CAP. VIII.

MAs si vn compañero pidiesse a otro lo que[158] por su engaño se houiesse perdido en la compañia, bien puede opponerse compensacion contra el demandador, de otro tal engaño si aquel le ha hecho, y se le ha de admitir. Mas si le pidiessen lo que por su negligencia, o culpa, se perdio en vna cosa, puede opponer compensacion de engaño, si le houo hasta en la quantidad en que concurren, siendo en diferentes cosas: mas si en vna misma cosa de la compañia que se pierde concurre culpa de vn compañero, y engaño de el otro, no se puede compensar la culpa con el engaño, porque toda compensacion (como esta dicho) ha de ser en ygualdad de la cosa que se compensa con la compensada. porque en la balança de el derecho, pesa mas el engaño que la culpa. Y lo que se ha dicho de las compañias se entiende de todas las cosas communes.

¶ Esta materia de las compensaciones es muy vtil, y mucho mas general de lo que se piensa, porque es el fundamento de todas las Particiones, que no se puede hazer sino compensando de la vna parte que menos tiene con la otra que halleuado mas: como veremos bastantemente en el Tit. de las particiones. ¶ De la compensacion de delicto, a delicto, se vio en el titulo de los adulterios. ¶ Ahora resta ver la conciencia de este contracto, que aunque parece estar exempto de fraude, la madre de los logreros es la compensacion: y en ella hazen[159] su principal fundamento. De aqui tienen origen las mohatras, que (por vocablo mas honesto) llaman baratas. Y antes que venga a los exemplos pongo vna regla genera; La compensacion ha de ser en todo y por to do ygual a la[160] cosa compensada; assi respecto de las cosas entre si, como de los contrayentes. Esta regla declarare por exemplos. Ninguno hay que no sepa que el logro esta prohibido, y todos (assi los que lo dan, como los que lo reciben,) lo confiessan, y por esto ninguno lo haze, ni se hallara quien descubiertamente de veynte ducados por quatro meses, para que al cabo de ellos se le den veynte y cinco, mas esto suple la compensacion, que

dize el que le ha de dar. Yo quisiera tener dineros para prestaros essos veynte y cinco ducados, mas no los tengo sino parte, daros he diez y ocho ducados, y vn anillo, por el qual hallareys luego los siete ducados. Este anillo realmente no vale dos ducados, ni **[[14]v]** se hallara por el, el miserable que lo ha de recebir no repara en el valor, sino aquellos diez y ocho ducados, haze quenta que se halla, y obligasse para los quatro meses por todos veynte y cinco. Resoluamos ahora este contra[161]cto, y quitemos le la mascara con que va disfraçado, para que veamos bien quien es: y de quien es compuesto. Quanto a lo primero, el contracto (exteriormente tomado) es licito sancto y bueno; porque veynte y cinco ducados recibe el obligado, v por tantos se obliga, y tantos esta obligado a pagar. Esto es en quanto a la forma exterior. Mas desconpongamos le, y hallaremos que hay emprestido y venta. Emprestido respecto delos diez y ocho ducados; y Venta respecto de el anillo. Ya este contracto es compuesto, mas aqui no parece compensacion, y si hay engaño en la venta, dira el que vende, que no se haze engaño a quien sabe y mira lo que compra, y sino es cosa que le esta bien, que la dexe, que el no fuerça a nadie. Aqui entra la Compensacion tan reboçada, que por no la entender, muchos Doctores aprueuan contractos muy illicitos. Porque es Compensacion prepostera, tomada de el tiempo por venir para el presente, de esta manera. El que da[162] el anillo y los diez y ocho ducados (en precio de veynte y cinco) es visto obligarse a dar a aquel que los recibe veynte y cinco ducados por los quatro meses, aque el se le obliga a tornarselos a pagar. Esta obligacion que naturalmente esta en el que da, satisfazela con pagar los diez y ocho ducados, y los otros siete compensalos con el anillo. Mas como el anillo (conforme a la regla puesta) no es igual en todo y por todo a los siete ducados, (que es la cosa compensada) no vale la compensacion, y en quanto a aquellos siete ducados coxea este contracto, y queda muy peor que si de principio (como puse el exemplo) fuera vsurario. Y assi la compensacion le haze reprouado. Que si este logrero diera los diez y ocho ducados y el anillo, porque le boluieran los diez y ocho ducados y el mismo anillo al cabo de los quatro meses, no hauia fraude, ni el contracto era reprouado, porque se hazia de dos contractos simples: Mutuo respecto de el dinero, y Commodato,[163] respecto de el anillo, y estos nunca se mezclauan, porque acabo de los quatro meses le boluia su dinero y su anillo, mas no lo da para que se lo bueluan el anillo en especie, ni la compensacion que el haze adelantada (que yo llame prepostera) la admitira en el tiempo que se puede hazer, que es el de la paga. Por manera que la fraude de este contracto esta en la compensacion. Quien podra, o que lengua basta[164]ria a contar los logros que oy en Hespaña andan, (y despues que echaron los Iudios de ella) han andado, a titulo de estas baratas, quantas illustres casas han comido sin sentirse; y quantas tienen arruynadas, y reduzidas a grandissima pobreza, y vltimamente a necessidad de venderse, sin quedar libres los deudores, y que lo que sus padres les dexaron ganado de los infieles con la lança en la mano, vengan los descendientes de los vencidos, y de los que morauan subjectos a ellos, que a vn no tienen Rey, ni le touieron de su gente, a tornarlo a conquistar, (como dize el refran de ellos mismos) conlança de ansaron, armados con hojas de papel, con deue y ha de hauer. Solo vn bien tienen, que muchos de estos han tornado a seruir a Dios y al Rey, con la hazienda de esta manera adquirida. Mas no basta pena ni otra cosa a desarraygar semejantes delictos, que aunque en todo tiempo y lugar los deue de hauer hauido, en este han tenido mas fuerça y vso. Vn estudiante conoci que hizo (por passatiempo) vn libro de mohatras que vio hazer, que cier[165]to era cosa de reyr. Yo se de algunos señores de estos Reynos a quien con muy poco dine[166]ro de contado han dado en mercaderia. Queso fresco,

Corchetes; Escopetas, Limpiaderas, Papel de estraça, Anzuelos, Alfileles, Naypes, Passas de Leuante, Laudes, Cardas, Gatos de de algalia, Plata labrada, Ruuia, Libros, y esto no en poca quantidad sino que hauia partidas de a diez mil ducados, y en tanta quantidad que houo Corredor de cambios (a quien yo conoci, porque era de mi tierra) que con vna sola persona gano de sus corretajes (segun me affirmaron hombres fidedignos que lo podian saber y sabian) mas de doze mil ducados, vease que tanto subiria la suma de la deuda principal, quando los corretajes llegauan a tanto? Esto es lo que note en la regla, que sea cosa im[167]portante al que la toma; porque sino lo es la vsura esta en la mano. El pobre cauallero que no**[15r]** sabe conseruar lo que su padre le dexo en yeruay en vasallos, como sabra grangear la Ruuia, y cardas, y cada cosa de lo que arriba tengo puesto? La materia es tan importante y tan vsada, que aunque me alargara mas en ella, no se perdiera nada: mas passo a la Innouacion donde tambien se notaran las fraudes que en aquella paga puede hauer.

De las Innouaciones.

TITVLO. VIII.

CAP. I.

REnouamiento, es manera de Qui[168]tamiento, que desata la obligacion principal. Como si estando vn deudor obligado por vendida que le fue hecha, se tornasse a obligar por lo mismo en razon de emprestido. Desatase la primera obligacion de la compra, y queda la de el emprestido. ¶ Si el deudor da por si otro deudor, o manero, que se obliga en su lugar a plazer de el acreedor, si da por quito a el primer deudor, aunque despues venga el manero en pobreza, no le queda recurso contra el primero. Mas si el acreedor no dio por quito al primer deudor, aunque le dieron manero, entrambos quedaran affirmados en la deuda, como quiera que la paga de vno libra a entrambos. Y si el Renouamiento se hizo debaxo de condicion, y se cumplio antes que el manero mudasse estado, queda el manero obligado; y el primer deudor libre. Mas si se cumplio la condicion despues de mudado estado, no queda libre el deudor primero.

CAP. II.

EL deudor que da bestia, o otra cosa, de que[169] sea pagada la deuda que deue, vale la tal paga. Y si diere otro su deudor por Manero para que pague, y el Acreedor le recibe, aunque despues el Manero no pague, no puede demandar la deuda a el deudor. Y si vn deudor paga a otro, en nombre de su acreedor, sin el acreedor mandarlo, puede tornar el tal acreedor a demandar su deuda, a el que por el la pago, excepto si el no otorgasse la paga, o si el otro lo recibio por su mandado.

CAP. III.

SI vn hombre quita a su deudor el pleyto[170] que con el tiene, por otro que hazen de nueuo, y este obligado no cumple el segundo pleyto, en escogencia de el acreedor esta, o hazerle que

cumpla el segundo, o el primero, qual el acreedor mas quisiere, y no se puede excusar el obligado, diziendo que de el primero esta quito, pues el hizo contra aquello que deuiera dar o fazer, conforme a el segundo pleyto, por razon de el quitamiento.

CAP. IIII.

EL que deue debaxo de condicion, si Re[171]nueua el contracto por obligacion pura, no vale, si expresamente no dize que valga, aunque no venga la condicion.

CAP. V.

SIeruo no puede ser manero, ni renouar o[172]bligacion a que hombre libre estaua obligado, sino fuesse en razon de su pegujar. La muger no puede renouar contracto que hombre hay a hecho: y si despues de hecha la renouacion la reuoca, no vale, ni se deshaze el primero contracto, porque el renouamiento es especie de fiança, la qual no puede hazer la muger.

CAP. VI.

EL que recibe por Manero (de deuda que se[173] le deua) a menor sin otorgamiento de su tutor, libra a su primer deudor, y no le queda obligado el segundo.

CAP. VII.

SI vno (pensando que esta obligado a otro)[174] entra por manero de deuda que deua aquel que piensa que es su acreedor, aunque despues sepa que no le deue nada, esta obligado a pagar la deuda de que se hizo manero. Mas puede pedir a aquel (cuyo deudor pensaua que era) le saque de la obligacion en que por el entro, y el esta obligado a sacarle, aun que diga que no se lo mando. Mas si vno (que realmente es deudor de otro) creyendo que aquel su acreedor deuia deuda a vno a quien no la deuia, y entro en ella por manero de su acreedor, si fue por mandado suyo, aunque despues parezca que aquella deuda (porque entro por manero) no se deuia, queda desobligado de la deuda verdadera que el deuia: mas sobre ella le**[[15]v]** queda su derecho a saluo para pedirla el acreedor a aquel a quien se pago. Y si entro por Manero sin mandarselo, no queda desobligado de la primera obligacion, aunque pagasse esta segunda, mas quedale su derecho a saluo para cobrar de aquel a quien pago.

¶ Este Renouamiento (que por otro nombre se llama Innouacion de que se ha tractado en este titulo) propiamente no es paga, ni des[175]haze el contracto, sino que le altera y le muda de vno en otro, como la misma Ley dize: y en este se funda la clausula (de que adelante se hara mencion en las escripturas) no Innouando el dicho Contracto, sino añadiendo fuerça,[176] a fuerça, y vigor, a vigor; es la clausula muy necessaria en todos los contractos que no se hazen incontinente, sino que hay interpolacion de tiempo, o otros pleytos en medio: qualquiera que despues se haga, Innoua el passado, y le altera, sino es poniendo esta clausula, de la qual se ha de hazer mucho caudal, y expressarla en el mismo acto: y en quanto ala substancia de la Innouacion no hay otra cosa que notar.

¶ En quanto al contracto que se renueua, y[177] la conciencia que cerca de ello puede hauer, es de saber que Renueuo en lengua Castellana quiere dezir Logro, y el logrero se llama

Renouero. La origen de el vocablo mano de este contracto de que vamos tractando, porque los que auan a vsura vna suerte, quando no les pagauan la vsura, juntauan la con la suerte principal, y deshazian la primera obligacion, Renouandola con la segunda: y de aqui se llama este contracto Renueuo: y de alli todo Logro llamaron Renueuo. Assi mismo los que vendian pan y tenian esta grangeria de dar pan adelantado[178] a los labradores, por Enero, o por otro tiempo antes de la cosecha, a el precio que con ellos se concertauan, ponian condicion, que aquel dinero, o pan que dauan se lo pagassen en pan (a precio hecho desde luego) al tiempo de la cosecha. Como da vno en Mayo diez hanegas a ducado (que son diez ducados) con que se las paguen a la cosecha en pan, a medio ducado la hanega que son veynte hanegas, Renueua este pan añejo que da, con el nueuo que recibe, esto se llama renouar, y como era contracto illicito, passo el nombre a todos los logros, que de alli se llamaron Renueuos. Entendido lo que arriba he notado, queda entendido todo lo que en esta materia se pudia dudar. Mas las fraudes de los hombres maliciosos son tantas, que es menester declarar todo lo que en este caso puede succeder. Para esto porne dos conclusiones principales, la primera es. Todo,[179] Renueuo en que hay ygualdad es licito, el exemplo de esto se puede poner en contractos, como se haga de vn contracto permitido en otro permitido siendo yguales es licito. Assi como deuiendo vno por razon de vna compra simple cient ducados, si esta obligacion la renueua por otra de emprestido vale, porque son contractos yguales, mas si la renouasse por obligacion de Dote (que es mas priuilegiada que la de compra) y fuesse para ser preferido a otros deudores, que se prefirieran a la obligacion innouada, este tal renueuo no es permitido, la razon esta clara, porque es en fraude de tercero, lo mismo seria respecto de el proprio obligado, si lo que me deuiesse por donacion, lo renouasse por Vendida:porque en la donacion no le podran compeler, a mas de lo que el donador bastaua, y en la venta puedo le compeler a mas de lo que el puede. Fuera de los con[180]tractos es lo mismo: El que da su trigo para renouarlo especie por especie en ygualdad, no pecca. Como si da por enero cient hanegas de buen trigo limpio, para que le bueluan otras tantas de tal trigo y tan bueno a lo nueuo, no haze cosa que no deue, porque este contracto[181] es Mutuo, v el que lo da haze vn simple emprestido de su trigo para plazo cierto, el qual no es contracto reprouado: mas sino hay ygualdad es contracto vsurario. Como si yo doy trigo malo, o dañado, porque me lo den bueno, es como si mi trigo que vale dos reales, lo diesse por otro que ha de valer quatro, que en effecto es, ganar en seys meses con dos reales de caudal quatro reales de caudal y ganancia. Lo mismo seria si yo diesse azeyte a la cosecha, o vino nueuo a la bendimia, porque despues me lo diessen por la misma medida añejo, en este contracto no hay ygualdad, porque el vino nueuo (aliende de el peligro de dañarse) se consume en si mismo, y el azeyte haze assiento para quando es añejo. De manera que si en vna arroua diminuye vn açumbre, es como si yo ahora diesse siete açumbres, porque despues**[16r]** me bueluan ocho, que en effecto los ocho que yo doy ahora (respecto de el tiempo que me los han de boluer) son siete, han me de boluer ocho, luego aquel açumbre va de logro. La se[182]gunda conclusion. Todo renueuo que se resuelue en dos contractos es logro manifiesto. Exemplo: vende vno su trigo al precio que se concierta, con que aquel precio sele paguen ala cosecha en trigo. Este contracto es reprouado, aduiertase que no dixe que se hauia de pagar en precio hecho para la cosecha (porque aquel contracto ya arriba le tracte y concluy que era vsurario) la razon de este exemplo es, porque la venta y la compra que se haze de a[183]queste trigo que se da es fingida, porque no interuiene dinero de parte de el que toma el trigo, ni de parte de el que lo

da interuiene contracto de Venta, sino Emprestido de aquel trigo, aunque el titulo es venta, ya este es vn contracto simple, venida la cosecha el que recibio el trigo paga el precio de el trigo que recibio, como si houiera recibido dineros, y por su parte es entonces el contracto de compra simple, de manera que se resuelue en dos medios[184] contractos, vno de emprestido, y otro de compra, y nace vn tercero (como monstruo o centauro, la mitad de hombre, y la mitad de cauallo) que se llama Renueuo. Y de esto se llamaron todos los logros Renueuos (como arriba dixe) y Renoueros los que lo vsan. Diran algunos, que mas miel tiene dar diez reales por Enero, para que se los paguen por Agosto en trigo como entonces valiere, que dar vna hanega de trigo apreciada en diez reales. Va mu mucho. Porque el dinero haze compra simple de entrambas partes, lo que no haze el trigo en especie, que en effecto se viene a resoluer en que el trigo gana trigo, y aquella es vsura, porque el[185] trigo no pare, como tampoco el dinero, sino es logro: suelen algunos reboçar esto, como que dan el dinero de contado a quien ha de recibir el trigo, y el que recibe el dinero compraselo a el precio que se lo hauia de dar. No tiene lo vno[186] differencia de lo otro, porque es reboçar la vsura, mas Dios no recibe engaño, bien es verdad, que quando es en fauor de el que recibe darselo en trigo, no solamente no es vsura, mas es merito, como en muchos depositos publicos se haze en tiempo de necessidad, que dan el pan al precio que vale (y aun a el que no lo hallaran a comprar) para que lo pague a lo nueuo a aquel mismo precio. Este contracto no solo no es vsurario, sino meritorio, porque a aquel precio vale el pan, y no se halla, y vendiendolo, se pudiera prestar a aquel hombre el dinero (para que remediara su necessidad) que lo pagara a la cosecha, mas quien quisiere asegurar su conciencia, deue sin fraude alguna proponer election al que lo recibe, qualquiere mas, el dinero de cada hanega en dinero, o en trigo, y eligiendo el otro el trigo, no haura cargo ninguno, mas nunca puede dexar de hauer peligro, si el obligado esta con recelo, que es cogiendo el dinero, no se le daran el trigo, o no le daran tanto como si lo toma en trigo. ¶ Otra especie hay de Renueuo de pendien[187]te de esta, de vn maestro de logros, que tiene perfectissima habilidad en ellos. Presupongo que al tiempo que esto escriuo hay pregmatica, que no suba la hanega de el pan de onze reales, y el porte de el lugar de donde se trahe a vender, a quarto por legua. Este maestro de logros da el pan fuera de vna villa tres leguas, y prestalo a quien lo quiera recebir, que se lo den quando el lo pidiere. Dexo aparte aquello que de otra manera no se puede deshazer de el pan, dexa estar el trigo mientras no tiene precio, que es hasta passada la sementera, quando al que lo recibio siente con necessidad pide su trigo, y sino que se obligue a la pregmatica hasta cierto tiempo, de mas de el renueuo; va aqui la equiuocacion de el porte, porque se obligan en diferente parte de donde lo recibieron, que aun que en este exemplo es en poca quantidad, puede seruir en mucha. Como si vno me prestasse cient arrouas de lana en la sierra de Leon, y de[188]spues me las pidiesse en Toledo, o que me obligasse por su valor, no parece que en este contracto hay fraude, pero hay la y muy grande, porque se resuelue en dos contractos, el vno de emprestido, y el otro de loguero o arrendamiento, la lana es el emprestido, pero lana de Leon a pagar en Toledo es arredamiento, porque ninguna arroua de las que puestas en Leon vale dos ducados, se porna en Toledo, con menos de ocho reales, que es el tercio de el principal. Demanera que en effecto dos ducados dados en Leon en lana, vienen a ganar en**[[16]v]** Toledo dos ducados y ocho reales, aunque yo lo pague en la misma lana, quanto mas sera en otras mercaderias que el valor de ellas consiste en el porte. Como se quenta de el Gallego que escriuio a vn amigo a su tierra, que se vinie[189]se a biuir a Toledo donde el

era aguador, porque era tierra de bouos, que siendo de ellos el agua, se la vendia el por sus dineros. Este postrer exemplo es, el que mas se vso en tiempo passado en Hespaña, de donde tomaron nombre los artifices del a llamarse Renoueros. Quien quisiere con buena conciencia administrar este contracto,[190] siempre ha de entrar en su poder verdadera y realmente la paga que le hizieren; si le han de pagar en trigo, que entre el trigo en su mano, y hecho señor de ello puede disponer licitamente de ello, a como vale, mas si se le obligan por la deuda, y torna a cargar de nueuo haziendo su contracto, es lo de la venta imaginaria que arriba declare. Con esto (a mi entender) quedan declarados los contractos que pueden perjudicar la conciencia, y los que mas comunmente se vsan, la resta se vera en cada contracto por si, ahora le tractara de la paga que se haze de cosa no deuida.

De la Cobrança de Paga no deuida.

TITVLO. IX.

CAP. I.

EL que paga por yerro lo que no de[191]ue le ha tornar lo que dio aquel a quien lo pago. Como si deuiendo vna deuda la pagasse el deudor por vna parte, y su procurador, o mayordomo (no lo sabiendo) pagasse por otra la misma ma deuda. O si hauiendola perdonado el testador (sin saberlo) la pagasse el deudor a los herederos, ha se de tornar a cobrar.

CAP. II.

SI la paga fue en cosa que da fructo, ha de bol[192]uer la cosa, y los fructos que lleuo de ella Y si en este medio tiempo (de entre la paga y la cobrança) se perdio, o vendio la cosa pagada, si el que recibio la deuda (al tiempo de el recebirla) touo mala fe, esta obligado a restituyr el justo valor de la cosa, a vista de el Iuez. Mas si touo buena se, cumple con restituyr el precio porque la vendio, y si se le perdio por muerte o occasion no es obligado a cosa alguna.

CAP. III.

PAra cobrar la paga hecha por yerro es ne[193]cessario que el que lo pago creyesse que estaua obligado a la paga, o alomenos touiesse duda, porque si sabiendo no deuerlo, lo pago, es visto hazer donacion; excepto sino es meñor, o si touo duda, que en estos casos aunque pague, si despues consta no deuerlo, puede cobrar lo que pago.

CAP. IIII.

EL que alega yerro en la paga que hizo, si[194] a quien se hizo confiessa la paga, y niega el yerro, el que le alega le ha de prouar, mas si niega la paga, prouando sela el demandador la ha fuera si incontinente quisiesse prouar que la paga de boluer, aunque no se le prueue el yerro, fue hecha justamente. Mas si el actores menor, o muger, o labrador simple, o soldado que actualmente esta en la guerra, qualquiera de estos que demande yerro de paga, aunque

el demandado conozca la paga, esta obligado a prouar que no fue por yerro, sino que se le deuia derechamente.

CAP. V.

Y Si le dieron algun sieruo o paga que no se le[195] deuia, si con buena se le ahorro vale la libertad, solo sera obligado a restituyr al que se le dio, el derecho de el patronazgo: mas si tuuo mala fe al recebir, esta obligado a pagar la estimacion de lo que vale el sieruo.

CAP. VI.

EL que deuiendo disjunctuamente de dos[196] cosas la vna, por yerro las paga entrambas, si quando lo sabe son biuas, ha de escoger la vna qual mas quisiere, y aquella se le ha deboluer, mas si la vna es muerta, ninguna puede demandar.

CAP. VII.

EL que paga deuda (a que estaua obligado[197] debaxo de condicion cafual) antes que venga la condicion, puede cobrar la paga, porque no deue nada. Mas si la condicion es necessaria (como si se obligasse dar algo para quando muriesse) pagando antes de la condicion, no lo puede tornar a cobrar, pues es cierto que ha de venir.

[17r] CAP. VIII.

EL heredero que paga mandas de testamento[198] imperfecto (a que no podia ser compelido) no las puede tornar a cobrar, aunque alegue que no sabia leyes. Porque el Rey y el derecho presumen que todos los de su señorio las deuen saber, excepto si el que hizo tal paga fuesse cauallero cortesano, porque mas les es dado trabajar en vso de armas, que en aprender letras, o si fuesse muger, o menor, o labrador simple, qualquiera de estos tiene excusa de no saber las leyes.

CAP. IX.

EL que no siendo heredero piensa que lo es,[199] y paga deudas de algun finado: si despues se hallare que no es heredero, ante que desampare la herencia se deue entregar de todo lo que pago por ella. Y si la houiere de desamparar, se las ha de pagar el heredero. Mas no tiene recurso contra aquellos a quien pago, sino fuesse quando los pago por si proprio, creyendo que el deuia la deuda, y no la herencia, que en tal caso (pareciendo que no la deuia) tiene election de demandar a quien pago, o al heredero a quien passo el heredamiento. Porque justo es que haya la carga de pagar las deudas el que tiene prouecho de la herencia.

CAP. X.

EL testamentario que paga las mandas de el te[200]stamento en que le dexaron por cabeçalero, si despues (por alguna causa) dan por ninguno el tal testamento, el heredero a quien pertenece

la herencia puede cobrar las mandas, y son obligados a se las tornar aquellos a quien se pagaron.

CAP. XI.

EL condenado por sentencia a que pague al[201]guna deuda, sino apela de ella aunque fuesse dada contra verdad, o justicia, por culpa de el juez o de otros, se deue guardar. Fuera si prouasse ser dada por alegaciones, testigos, o cartas falsas, que en tal caso no sera obligado a pagar, y cobrara lo pagado. Mas si el juez le absoluiesse de lo que le piden, y despues de absuelto pagasse o hiziesse lo que le pedian, no lo puede tornar a cobrar, porque mas se presume que fue absuelto segun subtileza de derecho, y que (aun que fue absuelto) estaua obligado naturalmente, y por esto no puede demandar lo que despues de absuelto pagare. ¶ Los que prometen y se obligan por algo por no parecer en juyzio sobre demandas que tortizeramente les ponen, son obligados a cumplir lo que se obligan, y pagandolo no lo pueden despues repetir sino fuesse prouando que maliciosamente lo hizo el que le mouio el pleyto, sabiendo que no le deuian nada.

CAP. XII.

Transaction es concierto hecho entre el a[202]ctor y reo litigante, despues de el pleyto mouido, y esta se deue guardar por entrambas partes, aunque el actor alegue que la hizo por las cauilaciones que le hazia su contendor, fuera si le prouasse, que con engaño le hizo perder las cartas, o embargar los testigos con que pudiera prouar su demanda, que en tal caso puede cobrar la resta de lo que le quito.

CAP. XIII.

EL que haze obra pia por yerro, no puede co[203]brar lo que en ella gasto, como seria dotando alguna muger que creya ser su parienta y no lo era. Lo mismo si crio alguna persona por amor de Dios, no le puede demandar la criança, sino fuesse hecha en muger que queriendo el o alguno de sus hijos casar con ella, ella o otro embargasse el casamiento, serian obligados a pagar la criança que en ella se hizo.

CAP. XIIII.

EL menestral que no estando obligado hi[204]zo alguna obra, como casa, naue, o lo semejante, creyendo que estaua obligado, ha le de pagar el señor de la obra todo lo que le pudiera costar la hechura, de mano de otro tan buen official como quien la hizo.

CAP. XV.

EL que da paga o otra cosa a alguno para ef[205]fecto señalado (como para que sea su abogado, o le acompañe a algun camino, o otra cosa semejante) si el que lo recibio no cumple lo que de su parte esta obligado, ha de tornarlo a quien se lo dio, mas sino se lo dio para

effecto señalado, sino con intencion de obligarle a ello, es visto darselo francamente, y por esto aunque no lo cumpla no esta obligado a tornarlo.

CAP. XVI.

EN todos los contractos de trueque, el que[206] recibe paga por alguna cosa que esta obligado de dar o hazer, si la vna parte de ellos cumple su obligacion. La parte que no cumple esta obligado a restituir lo que recibio, y si la otra parte quiere que se cumpla con el, deue el juez apremiarle a que le pague la estimacion y daños**[[17]v]** y men oscabos que el que cumplio ha recibido, conforme a lo que el jurare estimandolo el juez. Y lo mismo seria el de el que houiesse recibido dineros por ahorrar sieruo, o otros casos semejantes.

CAP. XVII.

EL hombre que embia mensagero y le da[207] dineros para su viage, si cessa el camino por culpa de quien le embia, o por tiempo fuerte, o enfermedad de el mensagero, o causa semejante, ha de boluer lo que touiere por gastar y no mas. Pero si cessa por culpa de el mensagero, ha de boluer todo lo que le dieron.

De la Fiança.

TITVLO. X.

CAP. I.

FIador es aquel que se obliga a pagar[208] cosa deuida por otro, fiando se en el aquel que lo recibe.

CAP. II.

FIança se dize de fiador, fiador es hombre que[209] da su fe y promete a otro dar o hazer alguna cosa por mandado o ruego de aquel que le mete en la fiança. Puede recebir fiador qualquiera que puede rescebir promission, y todos los que pueden hazer promission, pueden ser fiadores. Excepto los siguientes.

CAP. III.

NIngun Perlado ecclesiastico, ni clerigo[210] seglar no puede ser fiador, y si fiança hiziere paguela de su patrimonio, y la yglesia ni sus bienes no sean obligados a ello, Abad ni religioso, ni alguno de aquellos a quien es prohibido enagenar sus bienes, no pueden hazer fiança, ni valga la que hizieren. Ni los soldados y gente de guerra que el Rey tiene, porque no se estoruen de el seruicio a que estan obligados. Ni los que tienen en renta o fieldad los almoxarifazgos y rentas y derechos reales. Ni sieruo puede fiar, sino fuesse cosa tocante a su pegujar.

CAP. IIII.

NInguna muger puede ser fiadora, sino en[211] los casos siguientes. El primero, en causa de libertad que se da a sieruo. Segundo en causa de dote que se promete con muger. Tercero quando auisada de el priuilegio que la da el derecho le renuncia. Quarto si dura dos años en la fiança y despues innouasse, o diesse peño sobre ella. Quinto si recibio precio por hazerla. Sexto si hizo algun engaño por do la tuuiessen por hombre, como vestirse ropa de varon, o otra cosa semejante, porque el derecho en la fiança quiere fauorecer la simplicidad, y flaqueza natural de las mugeres, y no ayudar las a que engañen a otros. Septimo quando fia en su hecho mismo, como si sia a quien a ella le fio. En estos casos y no en otros vale la fiança de la muger.

¶ Esta ley se deue notar mucho para las escripturas de mugeres, y ha se de aduertir que no habla en muger casada (porque de estas se tratara[212] en el capi. siguiente) sino generalmente en mugeres, y succede esta ley en lugar de el Senatus consulto Veleiano, que fue vn acuerdo que se hizo en el Senado de Roma, siendo Consul Veleio: de donde se llamo Veleiano. En que se hizo ley que la muger no pudiesse obligarse por otro: el effecto de aquel Senatus consulto, se contiene en esta ley, y facultad de poder la renunciar. Demanera que quando la muger fiare se le ha de aduertir que el derecho de la partida concede priuilegio, que la fiança que otorga sea ninguna, sino renunciado el tal priuilegio, de el qual le aduierte para que si quisiere que valga la fiança le renuncie, de otra manera no valdra.

CAP. V.

LA muger no pueda fiar a su marido, aun[213]que sea la deuda de prouecho de la muger, ni mancomunarse con el en vn contracto, o diuersos, sino fuere en deuda que se conuierta en prouecho de ella: y entonces sea obligada a rata por lo que se conuertio en su prouecho, y aquello se diga ser prouecho de ella, que el marido no estaua obligado necessariamente a darle (como es comida y vestido) porque aun que se obligue para esto, no vale la obligacion. lo qual se entienda fuera delas obligaciones, o fianças que hazen por marauedis de el Rey, y de pechos y rentas reales.

¶ Esta ley habla en las mugeres casadas, demanera que hay en ellas dos vinculos, vno de ser mugeres, otro de ser casadas, y dudan muchos si esta Ley se puede renunciar, y no hay duda en ello, sino que absolutamente se ha de tener, que la fiança, o mancomunidad de la muger en obligacion de el marido, no vale. **[18r]** La razon esta clara de esta ley y de la passada, porque la passada que es de la partida, da facultad de fiar, a la muger que renuncia aquella ley, esta que es de recopilacion (y se dio despues de aquella) ha de traer disposicion nueua, que es que aunque la muger renuncie, no valga la fiança, que para quando renunciase, ya estaua dispuesto. Assi mismo seria dar dos especialidades (que no se pueden dar) en derecho, la vna es, que vale la fiança de la muger que renuncia: la segunda hauia de ser que valiesse otra renunciacion en la que es casada: y esta ley haze el contracto ninguno, por donde no vale lo que sobre el se hiziere, la razon de ello es la ley que vimos en el cap. 5. Titu. de las obligaciones, la qual dispone, que la muger no se puede obligar durante el matrimonio sin licencia de su marido, ni deshazer obligacion a ella hecha: pues si se houiesse de obligar en fauor de el marido, la licencia que le diere es ninguna, porque es para fauor suyo de el propio que la da, y para contracto illicito y reprouado de derecho, que es hazer donacion durante el matrimonio, por esto no vale,

CAP. VI.

LA fiança que el marido hiziere sin [214] otorgamiento de su muger paguela de sus bienes, sin cobrar en vida ni en muerte de la muger ni de sus herederos cosa ninguna. Y si la muger fiare sin el marido, no vale la tal fiança, ni este obligada ella ni sus bienes en cosa alguna.

CAP. VII.

NInguna fiança hecha en fauor de hijo fa[215]milias aunque sea mayor, o de menor que tenga curador, no vale, en compra ni en otro contracto hecho sin licencia de su padre o curador, porque el contracto en si es ninguno. Como vimos en el Titulo de las Obligaciones.

CAP. VIII.

QVando la parte no se obligo en el contracto[216] a dar fiador, no se le puede pedir despues, sino fuesse vendiendo sus cosas, o dando muestras de señales ciertas que se quiere yr a otro lugar de morada.

CAP. IX.

Y Quando en el contracto se obligo de dar[217] fiador, de le tal que haya la valia, porque se da, y de quien se pueda hauer derecho ligeramente, y no sea de los prohibidos, tal fiador (como este) no le puede desechar la parte a quien se ha de dar.

CAP. X.

EL derecho de pedir alfiador, passa a los he[218]rederos de el que le tenia, y contra los herederos de el fiador que estaua obligado, muriendo antes de ser quito de la fiança, y si pagan la deuda (aunque sea de su grado) esta obligado a pagarsela el principal; como si por premia la houieran pagado, excepto si pagan antes de el plazo.

CAP. XI.

LA Fiança se puede otorgar como la [219] obligacion y puede otorgarse juntamente con la obligacion, o antes, o despues. Y pura, y condicionalmente, o a plazo cierto, y como se otorgare assi vale.

CAP. XII.

EL fiador no es obligado a mas que el deu[220]dor, y todas las defensiones que al deudor pertenecen, competen a su fiador, aunque le defienda que no pare defension ante si. La demasia a quien el fiador se obligasse mas que su principal, puede ser en vna de quatro maneras. En quantidad, o en qualidad, o en tiempo, o lugar. En quantidad, como si el deudor estaua obligado en veynte, y el fiador se obligasse en quarenta. En qualidad, como si la principal obligacion fuesse condicional, y la fiança pura sin condicion. En tiempo, como si el principal se obligo de aqui a vn año, y el fiador para luego. En lugar, como si el principal

se obligo a pagar en vn lugar mas comodo; y el fiador en otro no tal. En todas estas formas puede ser la demasia de la fiança, y no vale sino en quanto, y como, el principal esta obligado.

CAP. XIII.

EL fiador que teniendo alguna defension (por[221] si o por el deudor) que alegada remataua la deuda, sino la alegare, y pagare la fiança, en tal caso no puede cobrar de el deudor, porque se presume que (por le hazer daño) le pago la deuda engañosamente, como si sabia, que el acreedor hauia remitido al deudor la deuda sobre que era la fiança. Si le pago, es visto hazer engaño. Mas si la tal defension era personal, hora de el fiador. Como si siendo muger no alegasse que no valia la fiança, hora del deudor, no haze engaño aunque no la alegue, y por esto cobra lo que pago ¶ La materia de esta ley es muy necessaria y perplexa. Quando la excepcion de el principal compete al fiador. La Regla general que en ello se ha de tener es, mirar siempre el contracto, si de derecho es ninguno, y no produze obligacion, el priuilegio de la persona se trahe al fiador. Quales contractos sean ningunos, vimos en el titulo de los contractos impossibles y torpes. Mas si el contracto produze obligacion (aunque no sea mas de natural) generalmente vale la Fiança, y el Fiador pagara, aunque no pueda cobrar de el principal.

CAP. XIIII.

GEneralmente vale toda Fiança que cae so[222]bre obligacion natural y ciuil, o natural solamente. Y por esto el Contracto con Menor en que hay engaño contra el, es ninguno: y assi mismo lo es la fiança que sobre el se da. Mas si no hay engaño, vale la Fiança, y al fiador no le quedara recurso para cobrar de el principal.

CAP. XV.

EL que tiene Deudor y Fiador obligados[223] sobre vna misma deuda, puede pedir al que de ellos quisiere, excepto si la fiança fue hecha por alguna postura en otra manera.

CAP. XVI.

EL señor de la deuda ha de pedirla al princi[224]pal antes que a los fiadores si estan en el lugar, y sino a los fiadores, y pidiendoles a ellos, si demandaren plazo para traer el principal deudor: deue darsele el Iuez qual le pareciere conuenir y no le trayendo al plazo, han de responder a la deuda, o pagarla.

¶ Estas dos leyes parece que tienen en si contrariedad, aunque dificilmente se pueden redu[225]zir sus palabras a concordia, el sentido de entrambas es vno mismo. Para esto es de saber, que el fiador no se puede (conforme a derecho) llamar Deudor, porque aunque sea la fiança de deuda pura, el fiador que la haze es deudor condicional, que tiene inclusa esta condicion, si el principal no pagare, y conforme a esto habla la ley de la partida, y manda que primero se pida a el principal (que a el fiador) si esta en parte donde le puedan conuenir, y sino lo esta requiera a los fiadores que le trayan, y no le trayendo al plazo, respondan, o paguen por el. Esta es la pura fiança. Y aquel pedir primero a el principal, y saber si tiene

de que pagar, o liquidar que no lo tiene (para pedir a los fiadores) se llama Excusion, que en latin quiere dezir sacudimiento, porque assi como el[226] que facude ropa, le haze echar fuera todo el poluo y suziedad que tiene, por la misma manera, haziendo excussion en los bienes de el principal le sacuden todos sus bienes, para ver si hay de que cobrar. Sin esta diligencia no se puede pedir a los fiadores. Mas quando el fiador renuncia esta[227] excussion, y se mancomuna con el principal deudor, entonces puede pedir al fiador, o al deudor (qual mas quisiere) sin aguardar al vno mas que a el otro, y en este caso habla la ley de el fuero, y por esso dize. Si la fiaduria no fue hecha por alguna postura en otra manera, porque presupone que la obligacion ordinaria de la fiança es mancomunidad. Esta es la concordia destas leyes, la qual se ha de aduertir, que en duda siempre el fiador ha de ser conuenido despues de el deudor. Mas si se mancomuna, es muy grande impropiedad llamarle fiador, porque implica contradicion, respecto de vna misma cosa ser fiador y mancomunado, la razon esta clara, porque si fia presuponese que hay a quien fia, mas si es Mancomunado, el mismo esta obligado a cumplir lo que el principal, pues como puede ser vno fiador de si mismo, o heredero y testador todo junto en vna misma cosa.

CAP. XVII.

EL que tiene por vna deuda dos o mas fia[228]dores (quier diga cada vno por el todo quier no lo diga) tenga election de pedir a todos juntos, o al que de ellos quisiere, y si el vno le pagare, sea obligado a otorgarle la boz que hauia contra los otros, y el cobre de ellos. Mas si cada vno fio en su parte conocida, no sea obligado de pagar ni responder por mas de aquella parte.

CAP. XVIII.

QVando entran muchos fiadores por vna[229] deuda, y se obliga cada vno de ellos en todo, el acreedor tiene election de pedir a todos o a vno, y la paga de vno quita a todos. Mas si los fiadores no se obligaron, mas de dezir simplemente, que fiauan tal deuda, no puede pedir a cada vno de ellos, mas de quanto por su parte le cupiere, aunque si algunos fuessen tan pobres que no touiessen de que pagar, sus compañeros han de pagar por si y por ellos.

¶ Estas dos leyes (de Fuero y Partida) tienen la misma diuersidad entresi, que las dos passadas, y la concordia quasi es vna misma: diffieren en que la ley de la partida presupone, que toda[230]**[19r]** fiança de muchos en vna misma deuda, es en duda, cada vno por su parte, y no mancomunados, si otra cosa no se expressa. La Ley de el Fuero presupone, que en duda siempre son mancomunados si otra cosa no se expressa, ya en la anotacion passada me resolui, que en duda se presume lo que la Ley de la Partida dize, por que aquesta es natural fiança, la otra es obligacion de mancomun.

CAP. XIX.

EL acreedor que tiene en deuda de plazo[231] cierto. Deudor y Fiador, si prorroga el plazo al deudor, el fiador sale de la fiança: mas sino sele alarga expressamente, aunque no pida en el dia de el plazo, siempre se queda obligado el fiador.

¶ Esta es vna de las mas notables leyes de este Titulo, prueua se por ella la doctrina vulgar de el derecho. Muchas cosas expressadas[232] dañan, que aunque se hagan sin expressar no dañaran.

La razon de esta ley se funda en lo que dixe arriba, que el fiador es deudor condicional, si el principal no paga, pues alargandole al deudor el plazo, es visto hazer nueua condicion con el, y esta deshaze la passada, que estaua hecha tacitamente con el fiador.

CAP. XX.

EL fiador de deudor principal, no pueda de[233] mandarle que le saque de la fiança antes que por el pague, sino fuere quando el principal comiença malmeter, o enagenar su hazienda, o si le fuere demandado al fiador por juyzio que lo pague, si es passado el plazo que puso el principal de sacarle de la fiança, o si ha passado vn año de como la hizo, o si haze Deposito real de la paga en poder de algun tercero, o yglesia. ¶ La ley dela Partida pone este termino arbitrario al Iuez y la de el Fuero limita que sea a vn año.

CAP. XXI.

EL que fia (por respecto, o mandado de otro[234] tercero) a vn deudor, y despues paga por el, si quando otorgo la fiança fue en absencia de el deudor, no tiene recurso a el, sino al tercero que se la mando hazer. Mas si estaua presente el principal quando se hizo, y se torna en su pro, tiene election el fiador de cobrar (lo que pago) de el que de ellos quisiere.

CAP. XXII.

LA fiança que vn hombre haze por otro, [235] pidiendo selo el mismo deudor, o consintiendo lo, antes o despues, aunque al tiempo que se haze no lo sepa, vale la fiança, y ha el fiador de cobrar de el principal lo que por el pagare: excepto en tres casos. El primero, quando lo hizo con intencion de no cobrar de el deudor. El segundo, si la fiança le otorgo en pro de el mismo fiador. El tercero, si el deudor expressamente prohibio al fiador que no hiziesse tal fiança.

CAP. XXIII.

QVando el fiador paga la deuda por aquel a[236] quien fio, al plazo de ella, o al que el Alcalde puso ael deudor por quien pago, sera el deudor obligado a pagarle todo lo que por el pago, y mas las costas, y si negare hauerle metido en la fiança, prouandoselo le pague doblada la deuda principal, y mas las costas senzillas.

¶ ESta ley es el fundamento de la escriptura[237] que se llama carta de lasto. Lastar propriamente (en lenguage Castellano antiguo) quiere dezir penar por otro: y de aqui vino a llamarse carta de lasto, la cession que haze (de su derecho) el acreedor que cobra, al fiador de quien cobro, contra el deudor principal, y para esta carta de lasto, conuiene tornar a la memoria lo que arriba note, que no se puede dar que vno sea fiador y Mancomunado, porque en derecho repugna, y aunque respecto de el acreedor que cobra, hay poca diferencia o quasi ninguna (porque como el cobre, no se le da nada de cobrar como de fiador, o como de mancomunado) pero hay la muy grande para el lasto, que si cobra de el fiador simple, da le lasto (por toda la deuda que paga) contra el principal deudor, mas si cobra de el obligado de mancomun, es el lasto por su rata contra el deudor, mas no por el todo. Y nadie piense que esta en mano de el acreedor, dezir que cobra como de fiador, o como de

mancomunado, porque esto no esta sino en el tenor de la obligacion, que ha de yr inserta, y si son mancomunados (aun que diga que el vno es fiador) poco importa que le demande como fiador, pues ya hemos visto, que es incompatible, ser fiador y mancomunado.

CAP. XXIIII.

QVando son muchos fiadores de vna deu[238]da, y el vno la paga toda en su nombre propio al acreedor de ella, esta obligado a dar le el poder que tenia, para demandar a sus compañeros la parte que por ellos pago contra el Principal Deudor, y tiene election**[[19]v]** de pedir toda la deuda al principal, o solamente la parte que por el pago, y a los otros fiadores las otras partes que pago por ellos, y si alguno de sus compañeros en la fiança es tan pobre que no tiene de que pagar, tome recaudo de el para quando lo touiere. Esto es quando paga el Fiador ea su nombre. Mas si pago en nombre de el deudor y no en el suyo, el señor de la deuda no le puede dar poder contra los otros fiadores, sino contra el deudor, y no tiene derecho de cobrar de ellos el Fiador cosa alguna. Mas si pago simplemente, sin expressar en cuyo nombre pagaua, y luego pide al acreedor cession contra los fiadores, ha se la de dar, si tardare en pedirla, no se le puede dar, porque se presume que no pago en su nombre propio, sino de el deudor.

Contractos que se reduzen a Fiança.

EN este contracto de la fiança como[239] en todos los de mas se tractara de la conciencia que puede hauer: y la mayor duda que hay, es, si el Fiador podra lleuar con justo titulo alguna cosa de aquel a quien fia, por fiarle: y esto es cosa llana, que lo puede lleuar. Porque el fiar es contracto voluntario, y dañoso al que le haze, y aunque el este seguro que ninguna cosa ha de arriscar en la fiança, no por esso dexa su hazienda de recebir daño, y estar mal acreditada en ojos de los que no tienen de ella la seguridad que el, y en recompensa de este menoscabo de aquella hazienda (que esta en la mala reputacion) se puede lleuar (con justo titulo) lo que por hazer la fiança se diere, con que no sea exorbitante, que ya no estara el agrauio en la Fiança, sino en el excesso.

SEGVROS.

HAY otra especie de Fiança que se puede dezir fiança real, y esto es lo que comunmente llamamos Seguros de Mercaderes, de los quales aunque en el derecho de el Reyno no tenemos Titulo particular, hallamos hecha mencion en el titulo de el Prior y Consules, y en los Digestos hay muchas Leyes que hazen memoria de seguros. En Historia antigua tambien se da conocimiento de los Seguros, como se vee en Titoliuio, en el lugar que en este mismo Titulo veremos, donde tractare de los Prometidos. ¶ La naturaleza de este[240] contracto, y seguridad que puede hauer en la conciencia declarare ahora. Carga vn Mercader en Flandes, dos mil ducados de mercaderias consignadas para Burgos a vn Mercader, Este Burgales que sabe que le han de venir aquellas mercaderias, haze vna cedula, que quien quisiere assegurarselas, que llegaran a saluamento, que dara a diez por ciento de su valor, esta cedula corre entre mercaderes, y los que firman en ella, por la quantidad que firman cobran sus derechos, sin saber quando parte esta mercaderia, ni quien la trahe: y si se pierde en el camino, quedan obligados a pagar la quantidad que asseguraron: el que asseguro dozientos, cobra veynte por

el seguro que haze, y pagara dozientos de la perdida; alli donde recibe el diñero de el seguro, si otra cosa no se conuienen, mas ha se le de entregar todo lo que escapare de aquello que asseguro; y si son muchos, a todos se les ha de entregar por rata como asseguraron, y beneficiarse a costa de la mercaderia: y despues lo que restare de ganancia se ha de partir a rata entre todos. Corre el riesgo por los asseguradores, desde que la Nao se haze a la vela, hasta que ha surgido en el puerto donde viene a descargar, y vn dia natural de veynte y quatro horas, despues de surgida. Esta es la orden que comunmente se guarda en los seguros: puede los hazer qualquiera que tenga parte en la mercaderia, o interesse de ella; y en qualquiera parte, hora donde se carga, hora fuera, y antes de partir, y despues de partida, algunos han dudado si este contracto es licito. Y para mejor entender lo que acerca de ello hay,[241] conuiene reduzir este contracto a nombre cierto de otro contracto conocido, por cuya naturaleza le examinemos: que de otra manera no podemos ver el bien, o mal que tiene. Y por no hauer hecho esto los que antes de mi han escripto y tractado de el: siempre han quedado irresolutos, y aunque acierten en sus opiniones, no pueden dar razon de ellas (que es tanto como sino acertassen) pues no prueuan lo que dizen, y confiessan ser dudoso. Resoluiendo este contracto, digo que es vna Fiança pura, en la qual el Acreedor es el señor de la mercaderia, y el Obligado, es la Mercaderia que se obliga de llegar en saluamento, y para esto da por su fiador al Assegurador, el qual la fia que llegara, y sino llegare, que el pagara todo lo que la mercaderia vale: el qual valor se tassa por parte quota, apreciado en el seguro que le dan, quiero dezir que no queda despues que tassar quanto valia la mercaderia, sino por respecto de lo que recibio, que si fueron ciento, y tasso a diez por ciento, ha de pagar mil, y desta manera se asseguran muchas cosas que no tienen precio, como vn hombre se assegura a si mismo, que es que llegara de Flandes en Hespaña, si se tassa a diez por ciento, no llegando es obligado a restituyr a sus herederos diez tanto de lo que recibio. Esta en suma es la naturaleza de este [242] contracto, y entendido que es Fiança, resta prouado que con buena conciencia se puede lleuar, lo que por ello se lleua: y con la misma se puede dar lo que se da por el seguro, y cobrar lo que se perdiere, como se haga sin fraude. La[243] substancia de este contracto (de mas de lo que veremos en las fraudes que en el hay que luego dire) consiste, en que el Seguro cay a sobre Acto preciso, y declarado desde el principio, y que no tenga latitud (quiero dezir que no haya en el Mas, o Menos.) Como feria si vno dixesse, que le assegurassen que en vn tracto que tiene hauria ganancia, este Acto no es preciso, porque hay Mas, o Menos, que no se limita la ganancia que ha de hauer, y podria hazer este (desbaratando su trato) que el Assegurador perdiesse, sin ser el Assegurador parte para remediarlo, lo que no es quando el Acto es Preciso, como que llegara esta mercaderia en saluamento, y assi muchas cosas que no tienen precio se pueden tassar, y assegurar, como vna caxa de Reliquias, que es cosa sagrada, y no tiene precio, mas puede se assegurar, que embarcandola que llegara en saluamento, porque no se pone precio a la cosa, sino al daño sino llegare, y por esta misma razon; si en el camino se perdiesse parte de ello, o se maltractasse, y el señor de la cosa assegurada quisiesse perder el Seguro, y quedarse con ella, no se la puede el assegurador quitar, y dezir que pagara el valor; porque ya esto fuera Venta, y no seguro, en el qual solo se considera, lo que al principio se capitulo, que fue el Acto Preciso que hauia de llegar. Las fraudes[244] que puede hauer por entrambas partes son estas. Quando el assegurador sabe que no puede pagar lo que assegura si se perdiesse, pecca mortalmente recibiendo el seguro. Assi mismo quando sabe que no hay riesgo en lo que assegura: como si touiesse auiso que la Nao (en que venia la mercaderia) llego en saluamento donde ningun riesgo corre;

como seria al rio de Seuilla, y que no houiesse surgido, si entonces hiziesse algun seguro (quando el touiesse esta certidumbre) aunque le hiziesse con todas buenas condiciones, no vale en conciencia, sino aduirtiesse de ello a el señor de la mercaderia. ¶ De parte de el señor de la mercade[245]ria hay fraude, quando tuuiesse certidumbre de ser perdida la mercaderia, y la assegurasse, o quando no cargasse realmente lo que asseguraua; como si asseguro mil ducados de mercaderias que traya en tal Nao, y en ella cargo ciertas caxas llenas de arena, y de otras cosas semejantes: diziendo que aquellas eran las mercaderias; si despues se pierden, aunque haya pagado el Seguro, no puede cobrar el valor de la mercaderia. Este es el punto mas dificil de esta materia, porque parece que pagando a el assegurador su Seguro, puede lleuar (con buena conciencia) todo lo que monta el Seguro que hizo, aunque no lo cargasse, porque en effecto el contracto que haze el assegurador, es vn contracto condicional, darete tanto, si tal Nao no llegare, como no llegue, que da obligado, Mas la verdad es en contrario, la razon es, por que el assegurador queda por señor de la mercaderia perdida, y muchas vezes acaece que suelda toda la perdida, beneficiando el despojo que queda, y a vn gana dineros, y si el mercader no lo carga, no puede escaparse cosa alguna, y assi la obligacion que hizo es ninguna, y se reduze el contracto a Impossible, por no hauer materia o substancia sobre que se funde la obligacion, que son las mercaderias: las quales no hay. Y no las hauiendo, no se pueden assegurar ni obligar. En quanto a la objection de[246] el contracto condicional, la razon que se alega en contrario, se responde a si misma. Es assi que es contracto condicional, y la condicion no es. Si viniere a quella nao. Sino esta. Sino vinieren**[[20]v]** las mercaderias, porque bien podra la Nao quedarse en el camino, y cargar las mercaderias en otro Nauio, y se cumplira (entonces con el contracto) sin venir la Nao. Este caso acaecio (pocos años antes que esto escriuo) en Flandes, donde ciertos mercaderes assegura[247]ron mucha quantidad de tapiceria, y paños para Hespaña, y la Nao se perdio, y quando los Asseguradores acudieron a cobrarla mercaderia que hauia escapado, hallaron los caxones (de la marca de el mercader que les hauia pagado el Seguro) llenos de astillas, y madera, y condenaron a muerte a los mercaderes que lo hauian cargado, y dieron por libres a los asseguradores.

APVESTAS.

MAS que diremos de el seguro de hom[248]bre libre (cuyo exemplo pusimos arriba) o de el seguro que se haze sobre mercaderia agena, o sobre el casco de vn Nauio, todos estos seguros son de diferente naturaleza de el seguro que arriba he dicho, porque aquel propriamente es fiança (como hemos visto) y estos que ahora digo no son sino apuestas. Como si Pedro dixesse a Francisco, Apostad que este Nauio llega y veys aqui diez ducados: con que sino allegare me deys ciento. De esto resulta que la Apuesta no tiene fiança inclusa, si[249] no que es Obligacion simple, Reciproca y Condicional, en que Pedro promete a Francisco a quella quantidad, si la Nao llegare. Tambien Francisco promete la otra quantidad, si la Nao no llegare: son dos obligaciones iguales de vno a otro, y de el otro al otro: por esto dixe que es Reciproca, Condicional, porque la condicion declara qual de ellos queda obligado a pagar. Dixe (tambien) simple, porque no incluye fiança que ya fuera doble de dos obligaciones. Este contracto esta en dos cosas. La vna, que se declare al principio el riesgo o perdida que hay sin fraude, y lo otro, que haya igualdad en la pena y en el prouecho, que el de tanto, como le han de boluer, y en tal caso vale: mas si hay desigualdad no valdra. De este contracto de Apuesta nos da exemplo la Sagrada Escriptura (en el libro de los Iuezes) de Sanson, que

sobre la declaracion de la Aenygma que propu[250]so a los Philisteos, aposto de darles trezientas ropas si se la declarassen, o que no se la declarando le diessen otras trezientas, de manera que el contracto era ygual por entrambas partes, y por el consiguiente justo. En el seguro de el hombre libre bien puede obligarse por vna quantidad cierta a todo el daño que a aquel le pudiere venir, como seria de captiuerio, o otra cosa semejante: y este contracto es de naturaleza de seguro, porque es sobre Acto præciso de cosa señalada a que se obliga, que es al daño que le succediere, el qual es estimable, y desde luego va tassado, como se dixo en el seguro. Mas si es el seguro, de que no morira (como comunmente se haze) es disparate grandissimo llamarle seguro, porque es Apuesta, y ha de hauer la ygualdad que he dicho, porque la vida de el hombre no recibe estimacion, ni esta en mano de el assegurador conseruarla, como esta en mano de el assegurado destruyrla por vna desorden, o excesso que haga (sin que el lo sienta, quanto mas el assegurador) y por esto no se puede justificar el seguro.

PROMETIDOS.

OTra especie hay de seguros (muy vsada[251] en el derecho de el Reyno) que llaman prometidos, de quien veremos en el libro de la hazienda Real. En auctores antiguos no me acuerdo hauer visto mucha mencion de ellos, Pareceme que en las epistolas de Plinio (siendo mochacho) ley vna que tractaua de estos prometidos, y es cierto que despues aca no la he visto ni buscado, en Titoliuio hallo, que quando por la muerte de los Scipiones (que en Hespaña murieron) quedo la Republica Romana muy perdida, y sin remedio de poder proueer al exercito que quedaua, tres compañias de arrendadores se offrecieron a pagar adelantado el arrendamiento que hiziessen, para que con aquello le basteciesse el exercito, con condicion, que no les pudiessen pujar el arrendamiento, ni houiesse otros Arrendadores dentro de tres años siguientes, en los quales se pagassen de lo que entonces darian de contado, y lo que diessen para paga y vestido de el exercito viniesse a riesgo de la Republica y no delos arrendadores. Este fue verdadamente prometido y seguro, como lo son los de ahora. Antes de venira la diuision, y declaracion de este contracto, conuiene poner exemplo de el, y reduzirle a contracto conocido, como se ha**[21r]** hecho en los de mas, para que el mismo nos descubra su naturaleza. Vn señor, o su contador saca en arrendamiento vna dehesa, ponenla en dos cuentos, dize que dara. C. ducados a quien la pujare vn cuento (que es ponerla en tres) toma vno los. C. ducados, y ponela en tres cuentos, esto se dize Prometido. De el exemplo resulta que es vna Fiança llana. El señor de la dehesa es Acreedor. La dehesa Deudor Principal, que se obliga por tres cuentos, da por su Fiador al que recibe el Prometido, porque la fie le dalos. C. ducados. Esta es la naturaleza de este contracto. Estos prometidos son en vna de dos maneras, o se dan de la cosa arrendada, o a costa de el arrendador. De la cosa arrendada son, quando dan diez, o veynte, a quien pusiere la cosa en tanto, o si es venta a quien la pusiere en tal precio, y en esta especie puede hauer fraude, quando los administradores de la cosa estan ciertos que ha de hauer ponedores en mas que aquello, si por aprouechar a quien quieren, hazen el prometido, son obligados a restitucion en aquella quantidad, sino es la cosa suya, como. Dase comission a vn Regidor, que haga remate de vna obligacion de carniceria, o cosa semejante, pone de prometido cinquenta ducados, a quien pusiere el arrelde a dos reales, sabe que (aunque no le pusiesse) ha de hauer baxa de aquello, si le pone es obligado a la restitucion, porque el prometido se haze a fin de que el prouecho de la puja, sea mas que el daño de la paga de el prometido, pues si el puede hauer la puja, o baxa (que todo es vno) sin

el prometido, ya no vsa de el para el effecto que se le cometio. ¶ Otra especie es, quando se haze a costa de los ponedores, y todos los que comunmente se hazen en la hazienda real, y rentas de el publico, son de esta especie, como. Si vno pone vna renta en ochenta, pujansela el quarto (que son veynte) con los ochenta hazen ciento, da sele de prometido al primero la quarta parte de la puja, que se le hizo, si a aquel segundo se la pujan, el primero gana el prometido, en la puja que el otro le hiziere, y assi consecutiuamente quantos ponedores quedaren con la renta, de manera que nunca vno goza de renta y prometido, sino de lo[252] vno, o de lo otro; hablo respecto de el prometido postrero, porque bien puede gozar de la renta, por ser postrero ponedor; y tener prometidos de las pujas primeras de la misma renta. En esta especie segunda de prometidos, no puede hauer fraude, porque la renta siempre se va en pie; y los prometidos van de arrendador a arrendador, y cada vno mire lo queje cumple, que gente es que antes sea de temer engaño que hagan, que no que se le hagan. Toda especie de prometidos se lleua con buena conciencia, porque se arrisca al peligro de quedar con toda la renta, y perder en ella, y por esto con justo titulo lo haze suyo.

IVEGOS.

EN este mismo titulo se houiera de tractar[253] de el Iuego, porque en effecto es Contracto que se reduze a la especie de el seguro (que arriba dixe) que era Apuesta, porque no es el Iuego otra cosa, sino Apuesta que succede esto, o no succede, Iuegan dos a los naypes, conuienen entrambos en que tales puntos tienen tal valor, y en que en ygualdad se prefiera la mano, debaxo de esto apuestan, que me entra mas o menos puntos que a vos? Este es el Iuego, el qual se parte en tres especies. Vna don[254]de todo es Sciencia: otra donde todo es Ventura, otra compuesto de Ventura y Sciencia; Iuego de sciencia es el que consiste en sciencia como el axedrez y marro de punta, que tam[255]bien llaman las damas, porque no entro con mas ventaja que mi contrario, y veo todo lo que el puede hazer, y el lo que yo, puede se este Iuego dezir de sciencia precisamente, y no siento otro, porque la Pelota grande y chica los bolos, la argolla, que admiten destreza, muchas cosas pueden succeder que estoruen el arte, y destreza de el Iugador, como si la pelota pica en vna china, si se le rebienta, si bota mal, si el viento se la lleua a vna parte o a otra, lo mismo en los bolos, si esta el suelo humido, y aunque le dio con la bolano quiere caer, si le dio (hasta echarle fuera de su sitio) y le quedo enhiesto, y otros casos semejantes, los quales no pueden succeder en el axedrez, porque solo con el ingenio se juega, y por esto es de pura sciencia, Iuegos de fortuna sola son, todo genero de dados, y los mas que hay en naypes, porque no sirue nombrarlos, que cada quinze dias se truecan los nombres de los Iuegos antiguos, y se inuentan otros nueuos. Todo a-**[[21]v]**quel juego que consiste en caso es de pura fortuna, que si yo echo seys puntos con los dados[256] vna vez, y luego echo quinientas vez es los dados para echar otros seys puntos, puede ser que en todas quinientas no los eche, y otro los echara todas las vezes arreo. Esto llama Aristo[257]teles caso (y muy bien) porque ni en mi es falta de sciencia no echarlos seys puntos, ni es sciencia en el otro echar los cada vez: sino vn acaecimiento casual de que no se puede dar razon. De la tercera especie de juegos compue[258]stos de fortuna y sciencia son, todos los juegos que se fundan en caso, y despues hay election de aquel caso echarlo a vna parte o a otra, demanera que siempre precede el caso o fortuna, como el Iuego de las Tablas, que se funda en el punto que echa el dado, mas despues de echado tiene election

de echar a vna parte o a otra aquel caso. Aquella election es la sciencia, que haura vno que (con acudirle medianamente) se aprouechara tambien de su sciencia, que gane mas que otro a quien le entre muy bien lo de fortuna, y sepa gouernarse mal en la sciencia. Lo mismo es en los naypes, todo juego (que llaman de nueue, a doze cartas) que despues de barajadas a el repartirlas, es caso entrar me buen juego o malo, y en esto no puede hauer lugar la sciencia, mas despues de hauerme entrado, disponer de las cartas de vna manera o de otra, es sciencia, y sera lo mismo que el juego de las tablas. A esta especie se reduzen todos los juegos de pelota,[259] argolla, bolos, chueca, y (por la mayor parte) todos los que consisten en habilidad de manos o cuerpo: y todos los que no consisten en caso subito, quiero dezir los que encomençado se no se acaban: porque el dado en començando a echar seys (que le acabo de echar) se acaba el juego, y este es de fortuna: mas sino se acaba en comentando, queda que es juego compuesto. Entendida esta diuision, sera facil conocer qual juego es de qual specie, y sobre la question principal (que presuponen todas las de mas) si el juego es licito o no, no porne mi opinion, porque es rigurosissima, cada vno vera en esto lo quele cumple, y por esto entendera lo que yo siento, mas dexandolo indeciso, presupuesto que el juego sea licito, tomandolo en los casos y quantidad que de derecho es permitido jugar, veamos acerca de la forma, en que puede hauer cargo de conciencia o no? y pongo vna conclusion general. Toda ventaja (natural o artificial) que haya en el juego[260] casual, haze que la ganancia sea mal lleuada, la razon es, la misma que dixe en el seguro de los mercaderes, que la fortuna y riesgo justifican lo que se lleua por el seguro, y si vno haze seguro: de lo que sabe que lo esta, y que no corre riesgo, es obligado a la restitucion. Lo mismo de parte de el que assegura su mercaderia, si sabe que esta perdida, no puede lleuar el valor de ella con buena conciencia, assi en el juego, en estando vno cierto de lo que es, no puede lleuarlo, y lo que lleua esta obligado a restituyr, porque cessa la causa que justifica el Iuego (si alguna hay que le justifique) que es el riesgo que se corre. En esto entra todo lo de falsedad que se haze en los juegos, como si juego con dado cargado, o azogado, plomado,[261] amolado, buydo, de punto doblado, (y otras fraudes que deue de hauer) es lleuar el dinero hurtado, porque ni yo puedo dexar de echar el punto que quisiere, ni el otro dexar de echar el que yo quisiere, de forma que no hay ventura, sino que de juego casual hize juego de sciencia y forçoso, y assi es lo mismo que de el assegurador, que asseguro lo que estaua seguro. Lo mismo es en los naypes, que que qualquiera seña que le hago, de cerda encaxada, naype cabeçeado, flor de fuera, o punta de dentro o cercenado para que no se alce, o crecido para dar a alçarle, es robar el dinero. ¶ Esto mis[262]mo es, quando no juego con malos instrumentos, pero vso mal de los buenos, y esto consiste en vna de dos maneras, o por artemia, o ayuda agena. Por arte mia, quando jugando con buenos dados los cargo a el echar, de manera que el punto que armo en la mano, va corriendo por la tabla adelante, sin que el dado haga tumbo (que es en lo que esta el caso.) Por esto vsaron los Romanos antiguos (que no es inuencion de ahora) echar los dados, de vn vaso, y no a mano: ya yo he conocido hombre tan diestro, que en el vaso cargaua dos dados (reboluiendolos quantas vezes se lo demandassen) muy mejor que yo lo pudiera hazer con dos manos, esto mismo es en los naipes, los que hazen la que llaman aluardilla, o hurtan carta, o **[22r]** hurtan golpe, o camodan, que es quitar vna baraja y meter otra, todo esto es robar (mas que si salteassen en los caminos) porque de el caso hazen sciencia. Con ayuda agena se haze la falsedad[263] quando ponen echadizo que vea al contrario, y por señas declare el juego que tiene, o si son (lo que dize el refran) dos almohino, que se

conciertan algunos de jugar en tercio, o en quarto, y hazen pacto sobre la ganancia que se ganare acel tercero, y ellos juegan al seguro porque el que haze la falsedad no toma para si el buen juego, sino dale al compañero con quien tiene hecho el concierto, o le muestra la carta que viene, y desuellan al tercero, que desto ninguna cosa sabe. Esto es en quanto a la ventaja artificial en que ninguno pone duda, mas hay[264] la en la natural, como si yo juego con mi contrario, y tengo habilidad de conocer las cartas, sin hazer cosa que no deua. Dan nos a entrambos cartas en juego casual, embida me lo que quiere, conozcole el punto que tiene, sin que (como esta dicho) yo haga fraude ni en el instrumento, ni en dar le aquel punto. Es la duda si conociendo que le gano, le puedo querer el embite; y tornar a hazer otro? Por la parte afirmatiua (de que lo pueda hazer) es la razon natural, que yo juego limpiamente, y en aquel caso no hago delicto, parece que lo puedo lleuar, y hazer todo lo que en mi es para ganar Mas dexado esto, absolutamente hemos de tener, que lo mismo es en la ventaja natural, que en la ventaja artificial. La razon es la misma que[265] dixe en el seguro, y para esto sirue reduzir cada contracto a sus principios naturales de donde se compone. A questos contractos (assi el de el seguro como el de el juego, que todo quanto a esto es vna cosa) son como hemos visto condicionales, fundados en condicion casual, que, es la que puede ser y no ser. Pues si esta condicion casual se conuierte en necessaria (que es la que no puede dexar de ser) ya dexa el contracto de ser condicional, y es puro, y por el consiguiente reprouado, y no se puede lleuar lo que se dio por respecto de la condicion, assi quando dos se assientan a jugar, es debaxo de que a cada vno le de la fortuna lo que le cayere, la ventaja artificial quita aquel caso, y haze que a aquel no le pueda caer lo que su ventura le diere, sino lo que la conciencia de su contrario le dexare, esto es en quanto a el caerle, mas despues de hauerle caydo, en quanto a multiplicar, o diminuyr la ganancia, mi ventaja natural (de conocer lo que le ha caydo) haze que aquel no sea tan señor de mi dinero, como yo de el suyo, porque ataja la condicion, y no corre por mi dinero el riesgo que por el suyo, de el mismo arte que el assegurador no haze suyo el seguro, quando sabe que la Nao es llegada, aquella ventaja natural es. Porque ni el[266] hizo llegar la Nao, ni induze al señor de la mercaderia que la assegure, sino que por otra via supo ser llegada. Y lo mismo si el señor de la mercaderia supo que era perdida, y busco assegurador de ella, no lo puede lleuar, y es ventaja natural, porque ni el hizo para que se perdiesse la mercaderia, ni gusta de que se le haya perdido. Otra razon porne para lo mismo y que (a mi juyzio) no reciba respuesta. Presu[267]pongo como hay muchos hombres que a dos bueltas conocen por las espaldas vna baraja de naypes, sin hazer cosa que no deuan, mas de que es habilidad que dios les dio. Otros las conocen por la punta (que es la raya que esta dentro y llaman bruxula) si esta ventaja natural no obliga a restitucion? tampoco obligara la artificial, que se endereça a suplir el defe[268]cto de la natura? assi como yo que soy corto de vista, no pecco en traer antojos para ver de lexos, y suplir por arte el defecto de natura, ni el falto de memoria pecca en buscar arte como tenga lo que naturalmente le falta. Pues si esta ventaja natural (de conocerlas cartas) fuesse permitida? Por la misma razon lo seria la artificial que a aquello mismo se endereçasse, no digo de hurtar carta, ni de tomar para mi la que yo quisiere, sino solo de conocer el juego que me viene, o la carta de mi contrario, como con el espejo almusto, o con mojar el dedo para imprimirle en la carta que viene, y conocer la pinta, o tener (detras de mi contrario) quien con señas, o palabras dissimuladas, o tañiendo vna guitarra haziendo que la tiempla, o mudando el son, o de otra manera, me auise de el juego que mi contrario tiene. Pues esta artificial es tan

reprouada como las de mas artificiales, siguese que tambien lo es la natural, a cuyo defecto ella se endereçan, no quiero prouar cosa clara, pues en esto ninguna du-**[[22]v]**da puede hauer. Solo en vn caso se justificaria[269] esto de la ventaja natural, si aduirtiesse de ello a su contrario, assi como el assegurador que dixesse al mercader, yo se que vuestra mercaderia es venida, y esta en saluo, si con todo esso porfiasse a assegurar, podria el assegurador lleuar el seguro, y lo mismo el que conoce las cartas, si auisasse a su contrario, yo os tengo ventaja en esto: y con aquella ventaja quisiesse el otro jugar, podria bien y con buena conciencia ganar lo que ganasse. Mas en este caso, ansi el contracto de el seguro como el de el juego recibe alteracion, porque se haze contracto de donacion, que aquel contrario de el que conoce las cartas, y el mercader cuya es la mercaderia que se assegura, son vistos donar puramente aquello que dan, y no se lleua por el contracto condicional. Reteniendo este mismo caso: pregunto, si vno touiesse el punto mas subi[270]do que puede tener, demanera que es impossible ganarle; como si touiesse el maço a la primera, y fuesse de mano, si teniendo esta certidumbre podria con buena conciencia embidar, y lleuar a los compañeros en aquella mano todo lo que tienen? parece que no, porque alli no hay duda (conforme al caso que tengo puesto) mas la verdad es en contrario, porque aquella ventaja es casual, y de la fortuna que le dio aquellas cartas, y el assiento le hizo de mano, y ni es natural; ni artificial, sino es lo que llama Aristoteles caso, y para aquello se assento a jugar, y se sentaron con el sus contrarios: y assi lo pueden lleuar con buena conciencia, esto es en los juegos casuales. En los juegos[271] compuestos, la ventaja natural no daña, porque es sciencia, como no caya sobre lo que es de caso, que entonces obligado estoy a descubrirla, y assi muchos hombres de bien y sin letras (no mas de guiados por la razon natural) quando juegan, y descubren el juego de su contrario, le aduierten que le cubra. Pues si yo conozco la carta por las espaldas, que mas se me da que verla por la haz. Por esta misma razon se conuence ser verdad (la doctrina vulgar de ju[272]gadores) que el que pide en el juego de los naypes partido a su contrario, hauiendo visto su juego, si se le dan es obligado a restitucion de ello, porque el partido presupone duda, y que este en riesgo si le ha entrado, o no, la carta con que ha de ganar, y este riesgo justifica la ganancia de lo que lleua por el partido; mas si el que le pide ha visto su juego, y que no le entro, luego no hay riesgo, y por el consiguiente hay mala se, y assi es obligado a restitucion de lo que[273] le dieron. En los juegos de sciencia, quando la ventaja es clara (aunque no la sepa sino el que la tiene) es obligado a restituyr lo que ganare, como el que juega a el axedrez, o al marro, y va disimulando, y encubriendo su juego con el contrario, ninguna duda hay, sino que lleua mal ganado lo que ganare, porque todo juego (sin excepcion) tiene inclusa en si condicion como he dicho y quando el que en el tiene la ventaja la dissimula, no basta dezir que no haze fraude en el juego, y que con las mismas pieças juega que su contrario, porque esto cessa quando su contrario no sabe todo lo que el juega. ¶ Esto es lo que acerca de este contracto de el juego me parece que basta, de lo qual creo que se hara de mi el juyzio que Horacio dize de Homero, que por hauer loado el vino le tenian por amigo de ello; y assi me juzgaran por tahur: y certifico ante Dios, que ninguno de los juegos (en que he puesto exemplo) de dados, y Iuegos casuales de Naypes, ni Tablas no se jugar, ni aun entiendo el valor de las cartas, mas he ayudado (abogando por ellos) a los maiores tahures, y falsarios en esta materia, que creo que ha hauido en el mundo, negando ellos ser en culpa de los delictos que se les opponian, donde me ha conuenido entender las fraudes, y engaños que he apuntado, y a vn otras que dexo, por el peligro de no aduertir a quien esta descuydado, como acaece a los confessores,

que preguntando enseñana los penitentes lo que antes quiça no sabian. Sobre todo tengo por la principal conclusion de esta materia, para no se errar en ella, el refran vulgar, que de los dados lo mejor es no jugarlos.

De la Fiança Iudicial.

TITVLO. XI.

CAP. I.

EN el titulo de la pena conuencional vimos que hay dos especies de penas[274] Vna conuencional, y otra Iudicial, de la conuencional se tracto en aquel**[23r]** Titulo, la Iudicial se reseruo para este, porque la pena judicial (que no es puesta a plazer de la parte, sino que se la pone el Iuez) se resuelue siempre en Fiança, que aunque se ponga a vno solo, se obliga a hazer el mandato de el Iuez, y donde no, da por su fiador aquella Pena que le ponen, y por la mayor parte siempre se toma fiança de otro tercero, a esta causa le di este Titulo de Fiança judicial, a toda la materia que dello tracta, la qual es muy necessaria y praticable, porque a qui entra toda la Fiança criminal.

CAP. II.

PEna Iudicial es, la que se pone sobre pro[275]messa hecha en juyzio: Como si vno fiasse a otro que estaria a derecho ante el Iuez con el que le demandasse, si le trahe (aunque sea despues de el plazo no mucho tiempo) no incurre en la pena, quanto tiempo sera este, queda a aluedrio de el Iuez, mas esta dilacion no ha de parar per juyzio a la parte contraria, y esto se ha de guardar en todas las Penas judiciales.

CAP. III.

LA pena judicial (assi de los Ordinarios co[276]mo de Iuezes de compromisso) no se deue, aunque passe el plazo a que se puso, si houo justo impedimento para no cumplir la obligacion: como si fue por enfermedad, o auenidas de rios, o otro embargo semejante. Pero cessando el impedimento, esta obligado a cumplirla, so la pena que le fue puesta. Mas en las penas conuencionales ningun impedimento (aunque sea legitimo) excusa de la pena.

CAP. IIII.

EL que fuere Fiador de arredrar a otro so[277]bre heredad, o otra cosa, haya plazo conforme a la Ley de las Otorias para cumplir la obligacion, y sino lo aduxere a aquel plazo responda el Fiador, y si el no viniere a aquel plazo caya de la Demanda.

CAP. V.

EL Fiador de poner a o otro a Derecho,[278] a cierto plazo, sobre cosa que no sea de Iusticia (que se entiende criminal de sangre) si a quien Fio muere antes de el plazo, el Fiador sea quito, y si muere despues de el plazo, antes de traherle, pague las costas el fiador, y por la demanda principal sean conuenidos los herederos de el defuncto.

CAP. VI.

LO mismo dispone la Ley de la Partida, en[279] quanto a lo susodicho, mas haze differencia de dos plazos, porque passado el primero a que se obligo el Fiador, le han de dar el segundo para traherle, y en este plazo segundo diffiere de la de el Fuero, y manda que si muriere (durante el plazo ante de cumplirse este segundo plazo) sea obligado el fiador a la pena, si la houo cierta, y sino que el Iuez se la ponga arbitraria, y mas graue quando constare que por engaño dexo de cumplir la obligacion, pudiendo. Mas sino houo plazo cierto, ni escriptura, mas de que se obligo de traherle a derecho, sino le demandan hasta dos meses, queda libre el Fiador. Mas si se hizo escriptura publica, o es deuda de rey, o de Concejo, se prescribe dentro en tres años la fiança, y despues de este tiempo no le puedan demandar cosa alguna al fiador.

CAP. VII.

EL que fia que trahera a cierto plazo (delante de[280] el Rey, o qual quiera de sus Iuezes) a algun acusado sobre causa criminal, si el plazo es de seys meses o menos, no le trayendo a el plazo, deuen le dar otro tanto para que le busquen, y si no le traxere dentro de el año, estara obligado a pagar la pena que se obligo.

CAP. VIII.

MAs si passado el primer plazo, dentro de el[281] segundo le quisiere defender, puede. Pero començando vna vez a defenderle sobre aquello de que es acusado, no puede desistirse de la causa, aunque muera aquel a quien defiende, y si le absoluieren de la acusacion queda quito de la fiança, y si le condanaren, ha de pagar a la otra parte la pena a que se obligo, y mas las costas y daños que se le houieren seguido. ¶ Y si la causa era sobre obligacion de cosa que hauia de hazer, o para aquel a quien se hizo la fiança, y el fiador le defendiere despues de el primer plazo, Si le absoluieren, no es obligado a cosa alguna: mas si le vencieren, cumple con pagar las costas y daños, que por esta razon se le houieren seguido a la otra parte, y no es obligado a la pena, pues lo defendio en juyzio hasta sentencia.

¶ Esta Ley es de muy notable materia, y ha se da aduertir que ella y la precedente hablan en causa criminal de hombre que no ha estado preso, ni se ha començado con el la causa, porque hablan**[[23]v]** en diferente materia de las dos Leyes siguientes de Recopilacion, que hablan en el Fiador de causa Criminal de el que vna vez ha estado preso, y quando (en el caso de estas dos Leyes de Partida) admiten Fiador contra el que no ha parecido, ninguna duda hay, sino que le han tambien de admitir a la defensa y prosecucion de la causa. Lo qual es especial en este caso, porque regularmente da derecho no puede ser oydo en causa Criminal, el que no parece, y actualmente se presenta.

¶ En la parte final habla esta Ley de causa Ciuil, y prueua abiertamente lo que arriba note (en el Titulo de las penas conuencionales) que no pueden concurrir Pena y Daños en vna misma causa; sino que la paga de lo vno excluye a lo otro.[282]

CAP. IX.

QValquiera que saliere Fiador por otro, para le presentar en Iuyzio hasta cierto tiempo, lo cierta pena, y cayere en la dicha pena, sino le fuere pedida dentro de vn Año (contando desde el dia en que cayo en la dicha pena) no le pueda ser mas demandado.
¶ Torno a repetir que esta Ley no corrige las de la Partida, porque habla en la pena despues de hauer incurrido en ella, y las de la Partida hablan quando se ha de incurrir en la pena, y son casos diferentes, demanera que si vno fiasse a otro que pareceria en juyzio so cierta pena, despues de hauer incurrido en ella, si esta vn Año sin que se la pidan, la prescribe, y este es el caso de esta Ley, mas la Partida va declarando quando incurre, o no incurre en ella.

CAP. X.

A Ninguno se mande artaygar por deman[283]da pecuniaria que le sea puesta, sin que preceda informacion de la deuda, Alomenos Sumaria de testigos, o escriptura autentica.

CAP. XI.

DE aqui adelante no se de lugar que los[284] Escriuanos de el Audiencia estiendan las Fianças, a mas de lo contenido en los Auctos que los Iuezes dieren. Y (sino fueren casos que por algunas justas causas conuenga) no hagan que los presos den Fianças para mas de boluerlos a la carcel, o pagar lo juzgado.
¶ Esta Ley es muy notable y muy justa aunque parece que recibe limitacion por el Titulo en que esta, que es de los Escriuanos de Audiencia Real, y no en el de los Escriuanos[285] de el Crimen (que es Titulo por si) y por esto parece que no solo no puede ser General para todos los Tribunales superiores, y inferiores, mas ni aun para los Alcaldes de Corte, por que (como esta dicho) hay Titulo particular de Escriuanos de el Crimen. Mas la respuesta es facil, porque en quanto a los Alcaldes de el Crimen, no hay duda sino que habla con ellos (este en el Titulo que estuuiere) porque la jurisdicion ordinaria de los Oydores, es de las causas ciuiles; y en causa ciuil no puede hauer Fiador, de mas de lo que la causa monta, y no de prision de persona, sino en defecto de no arraygarse, como en el Cap. antes de este hemos visto, y los Alcaldes de el crimen no son mas que Oydores de criminal, esto en quanto a los Alcaldes. En quanto a los de mas tribunales inferiores, ya arriba hemos visto (en el principio de el processo criminal) que todos los juezes inferiores han de seguir los terminos, y orden judicial que los Alcaldes de el Crimen, y que se guarda en la corte de el Rey, y assi quando quiera que la fiança se estiende a mas de esto que la ley manda, sera ninguna, porque esta ley la annula, y aunque se constituya el fiador por depositario ni otras exorbitancias que los escriuanos suelen (contra lo que los juezes mandan) poner en semejantes fianças: no sera de algun effecto contra el fiador.

De el Mandadero Procurador de Negocios.

TITVLO. XII.

PRocurador (como vimos en su titulo) es hombre que tracta negocios agenos, en nombre de aquel cuyos son. Hay dos especies de[286] Procuradores, vnos de causas, que son los que tractan pleytos agenos, de los quales (en la orden judicial) vimos Titulo particular. Otros son de Negocios, que hazen Negocios agenos fuera de los Tribunales, que no son causas, o Pleytos que se han de tractar en juyzio. De estos Procuradores de negocios tracta este Tit. y el siguiente, porque es especie de Contracto, que haze el que encarga a otro sus pleytos y negocios, con el que se encarga de ellos. El que los encarga,[24r] se llama en latin Mandante, y el procurador mandatario, de donde vino a llamarse (en lenguage antiguo castellano) Mandadero. De estos hay dos especies: vnos que por especial poder de el mandante hazen sus negocios y hazienda: y otros que sin tener poder, ni mandado especial de el señor de la hazienda, se entremeten a beneficiarla, y entender en ella, como si touiessen poder de quien se le pueda dar: de estas dos especies de Mandadero (o Procuradores de negocios) veremos ahora en este Titulo, y en el siguiente.

CAP. I.

VN A manera hay de Obligacion en dere[287]cho, que aunque es differente de la Fiadura, es algo semejante a ella, donde el que la haze, y a quien se manda hazer; que dan Obligados el vno a el otro, y es en vna de cinco maneras. La primera quando el Mandato es tan solamente a pro de el que le Manda, y no de el Mandadero, como si vno manda, o da poder a otro que le compre vna heredad, o espenda de su hazienda, encargandose de ello, y esta Obligado al daño que por su culpa o engaño viniere al señor que se lo mando, y el Mandante esta Obligado a pagar las costas que hiziere el mandadero.

CAP. II.

LA Segunda manera es, quando el Manda[288]to es en pro de otro tercero, y no de el que le Manda, ni de el Mandadero, y en este caso el Mandante esta Obligado a pagar al Mandadero las costas que hiziere, y entrambos estan Obligados al daño (que en aquella cosa succediesse) al señor cuya es: mas puede lo cobrar el Mandante de el Mandadero. Como si vn amigo de vn absente Mandasse a otro que beneficiasse la hazienda de aquel absente, este Mandato es en pro de el tercero, y assi el que lo Mando, como a quien se Mando, estan Obligados al daño que le succediesse, como esta dicho. La Tercera manera es, quando el Mandato es en pro de el Mandante y de otro tercero, como en el exemplo passado, si aquella hazienda (que Mando beneficiar) era de Compañia, de el Mandante y de otro tercero, es el Mandato en pro de el que le Manda y de el tercero, y es la misma Obligacion de este caso y de el passado. La Quarta, manera es, quando el Mandato es en pro de el Mandante y de el Mandadero, como si Mandasse a alguno que le emprestasse, o diesse tantos marauedis a ganancia a el, o a su Personero, en talcaso, obligado es a pagar lo que se dio a otro por su Mandado. La Quinta manera es, quando el Mandato es a pro de el Mandadero y de otro tercero, como si mandasse que presta se sus dineros (con ganancia o sin ella) a vn tercero, y en tal caso, si aquel que los presto (por Mandado ageno) no los cobra de quien los presto, ha se los de pagar, el que le mando que los prestasse.

CAP. III.

LOs mandatos (de que se ha dicho en las leyes[289] antes de esta) se pueden hazer personalmente entre presentes (por palabra o por escripto) y entre absentes por cartas, o por mensageros. Y el Mandato se puede hazer Puro, o a Plazo cierto, como si dixesse, mantened a fulano hasta tal dia, o condicional (diziendo) dad tantos dineros a fulano, si tal cosa acaeciere. Y puede se hazer por todas y qualesquier palabras como Ruego, Quiero, y Mando, o Plazeme que se haga tal cosa, o otras equiualentes. Y en qualquier manera que se haga con intencion de obligarse, vale el contracto. Mas si el Mandante despues de hecho el mandato (en la forma que esta dicha) quisiesse negar, que no lo hizo con intencion de obligarse, no deue ser oydo, sino fuesse prouandolo con los que se hallaron presentes, aunque seria graue de prouar.

CAP. IIII.

DIfferencia hay entre Mandado, y Consejo.[290] Consejo se llamad Mandado hecho a pro de el que le recibe, y si fue dado sin engaño, no obliga al que le dio, aunque despues le

salga dañoso a quien le recibe, porque ninguno esta obligado por premia, de tomar (contra su voluntad) el consejo que otro le da, como si vno aconsejasse a otro, que empleasse su caudal en viñas, si haziendolo se perdiesse en ellas, no le tiene culpa quien se lo aconsejo, mirara el si le conuenia aceptar el consejo, o no. Excepto si se prouasse que hauia dado el consejo maliciosamente, o con engaño, seria obligado a pagarle todo el daño, que por esta razon le viniesse.

CAP. V.

QValquiera Mandante que manda a otro[291] hazer cosa guisada, y razonable, esta obligado a pagarle, lo que gastare y pagare, en cumplimiento de aquel Mandato. Mas si fuesse cosa torpe no esta obligado, ni puede cobrar de el que se lo mando; como si le mandasse hazer algun**[[24]v]** hurto, puesto que el mandante y el mandadero estan obligados (a la pena, y a la emienda) a el tercero a quien se hizo.

De el que se entremete en Negocios agenos sin Mandado de cuios son.

TITVLO. XIII.

CAP. I.

EL que sin Mandado de el señor se mete a recaudar cosas agenas, ha[292] lo de hazer sin engaño, y todo lo que por su culpa se perdiere, o menoscabare, ha de pagar, fuera si las cosas estouiessen tan desamparadas, que ninguno se quisiesse encargar de ellas, entonces no pagaria lo que por su culpa se perdiesse, sino se le prouasse, que se perdio por su engaño.

CAP. II.

SI con mala intencion se mouiesse a enten[293]der en la hazienda agena, a fin de aprouecharse de ella, deue pagar todos los daños y menoscabos, que en qualquier manera acaesciessen, y perder las espensas que en ello hiziesse, sino fuesse tanta la ganancia que fuesse mas que las espensas, que entonces dandola al señor, podria retener lo que houiesse gastado.

CAP. III.

QVeriendo alguno (por parentesco, o ami[294]stad) beneficiar las cosas de otro: si otro tercero se offreciesse a ello, por donde el pariente, o amigo lo dexasse de hazer, sera obligado este tercero a todo el daño que por su engaño, o negligencia se siguiere a la hazienda.

CAP. IIII.

EL que administra hazienda agena (maior[295]mente sin mandado de el señor de ella) deuese recatar de comprar, o hazer otras cosas, que no tiene por vso el señor cuya hazienda recauda,

porque si houiere perdida en ello sera a cuenta suya y no de el señor, y si ganancia, sera para el señor, aunque en tal caso sera obligado a pagar las espensas.

CAP. V.

TRes formas hay de Despensas. Vnas que al[296] principio parecen buenas, y a pro de la cosa en que se hazen, y despues no lo son. Otras son buenas al principio, y al fin. Otras son necessarias. El que sin mandado de otro se entremete en hazienda agena, si el señor de ella es maior de quatorze años, cobra todas las despensas que hiziere (de qualquiera manera que sean) como las haga con buena fe. Mas si es menor de quatorze años, sera obligado a pagarlas espensas, de las dos especies postreras, y no las que al principio son buenas y despues no, y estas ha de pagar su guardador.

CAP. VI.

EL que por parentesco o amistad, beneficia hazienda de algun absente, que dexo[297] desamparada, esta obligado a restituyrla al señor quando viniere, o a quien por el la houiere de hauer, y darle cuenta buena y verdadera, de los fructos que ha rentado la tal hazienda, y a el le han de pagar lo que houiere costeado en ella, y en su reparo y mejoria.

CAP. VII.

SI el Guardador de huerfano, o Procurador de Rey, o de Vniuersidad, o de otro[298] hombre, fuere negligente en la guarda y beneficio de los bienes que tiene a su cargo, y por ser tal, alguno se mouiesse a querer los beneficiar, y aliñar, y espendiesse a pro de los señores sobredichos, ellos y los que tiene cargo de los dichos bienes, son obligados a pagarle las costas que hiziere, y el a dar los fructos que houieren rentado, menos las costas, como se dixo en la ley antes de esta.

CAP. VIII.

EL que (por mandado de otro, o sin el) cobra deuda agena, y el señor de ella lo ha[299] por firme, el deudor que la pago queda libre de la deuda, y el que la cobro esta obligado a pagarla al señor cuya es, y cobrar de ella las despensas, y gastos que hizo en su cobrança. Lo mismo es de quien paga por otro deuda que el deua, aunque sea sin su mandado, el Deudor queda libre respecto de el Acreedor a quien deuia la deuda, y obligado a pagarla a quien por el la pago.

CAP. IX.

AL que (creyendo que recauda cosa de algun su amigo) recaudare cosas agenas de otro,[300] le han de pagar las despensas que hiziere en ello, y sacadas, el ha de dar quenta, y responder con los fructos que houiere rentado.

CAP. X.

EL que por piedad se mueue a recoger en su casa algun huerfano, y recaudarle sus cosas[301] **[25r]** no esta obligado el menor a pagarle lo que (en su criança y beneficio de ella) espendio, aunque lo quiera cobrar, porque se presume que lo hizo por amor de Dios, y hauer de el el galardon, mas sera obligado este menor a hazerle toda su vida honra, bien, y reuerencia en quanto pudiere.

CAP. XI.

QVando los hijos o nietos que estan en po[302]der de su madre, o aguela son pobres, y no tienen de que se sustentar: ellas son naturalmente obligadas a sustentarlos. Mas si tienen bienes, y estan en poder de ellas, pueden cobrar de los bienes los gastos que con los menores hazen, y si los bienes estan en poder de otro, y no de ellas, y hazen afrenta que han de cobrar los gastos (que hazen en su criança) pueden los cobrar. Mas sino hazen esta afrenta, no los pueden cobrar.

CAP. XII.

EL Padrastro que tiene su Antenado en ca[303]sa, puede cobrar de sus bisnes las despensas que con el haze, si las haze con intencion de cobrarlas; y haze afrenta, como en la ley antes de esta se dixo. Mas si el moço fuere tan grande que se siruiere de el, aunque haga esta afrenta, no se le deue de pagar cosa alguna, porque el seruicio de el moço desquenta las despensas que se hazen en su persona, mas bien cobrara las que en el beneficio de sus bienes hiziere, siendo tales que sean a pro de la hazienda.

De la Compañia.

TITVLO. XIIII.

CAP. I.

COmpañia es Ayuntamiento de dos[304] o mas hombres, con intencion de ganar algo de so vno. Pueden la hazer todos los que pueden contractar, y a quien no es prohibido, que es el Furioso, o Menor de quatorze años, mas si es maior de quatorze (aunque no haya veinte y cinco) vale la Compañia que hiziere, y sintiendo se agrauiado, ha de pedir al Iuez que le saque de ella, y le restituya, y el Iuez lo deue hazer: Es necessario para la compañia, el consentimiento de los que la hazen, y puede se hazer por tiempo limitado, o por toda la vida de los contrayentes, y no mas, porque aunque la hagan por sus herederos, no vale, ni passa a ellos, excepto en rentas Reales, o de algun comun, que entonces passa adelante.

CAP. II.

LA Compañia hecha por engaño de vno de[305] los compañeros, no vale, y conocido el engaño, no esta el otro obligado a la guardar. Tampoco valdria, si se hiziesse con pleyto que no se demandasse a el vn compañero el engaño que hiziesse, porque el pleyto que da carrera de engaño a las partes, no vale. Mas bien valdria el pleyto (que entre si hiziessen) de hauer en la perdida o ganancia la parte que vn tercero señalare, y quando aquel tercero señalasse parte desaguisada (sin mostrar derecha razon para ello) deue su juyzio ser endereçado por aluedrio de hombres buenos.

CAP. III.

LA Compañia se puede hazer, sobre todas[306] quantas cosas y contractos hay, que sean derechos y honestos: mas no sobre cosa desaguisada; como hurtar, dar a logro, y lo semejante, ni el vn compañero podria pedir al otro cosa alguna por esta razon.

CAP. IIII.

TOda Compañia es en vna de dos mane[307]ras, o Particular, o General: Particular es la que se haze sobre vna cosa señalada, o menester, como para tractar en pan, o vino, o otra cosa semejante, General es, quando se haze de todo lo que tienen al tiempo de el contracto. Esto consiste en los conciertos y auenencias que las partes hazen (a el tiempo de el contracto) los quales se deuen guardar, y expressar con la parte de la ganancia. Lo mismo se ha de entender de la Perdida, y al tanto si hizieron mencion de la Perdida, lo mismo se ha de guardar de la Ganancia. Y si ninguna cosa expressaron, han de hauer los Compañeros iguales partes, assi en la perdida, como en la ganancia. Si hiziessen pleyto, que el vno de ellos (porque se mete a maior trabajo, y auenturaua mas peligro) houiesse maior parte en la ganancia que el otro, o que hauiendo perdida, no houiesse parte en ella, tal pleyto vale: Pero si contractassen que toda la Ganancia houiesse el vno, y no parte en la perdida, tal Compañia como esta llaman las Leyes Leonina, y**[[25]v]** no valdria, porque es contra la naturaleza de la Compañia.

CAP. V.

QVando algunos hazen Compañia simple[308]mente, sin señalar en que, se ha de entender que es en lo que ganaren de aquel menester, o mercaderia que vsan, y aquello ha de partir entresi. Mas si expressaron sobre que la hazian, señalando la cosa, deuen partir las ganancias (que en aquel menester hizieren) conforme a lo que capitularen; y las que fuera de aquello hiziere cada vno, las deue hauer para si sin dar parte al Compañero, y esto mismo se ha de entender de las perdidas, que como esta dicho) se han de repartir como la ganancia: fuera si acaecieron por culpa, o negligencia de alguno de los compañeros, que en tal caso el solo (y no otro) lo ha de pagar.

CAP. VI.

QVando se haze la Compañia General, to[309]dos los bienes de los Compañeros assi hauidos, como por hauer, son comunes, de qualquier calidad que sean, castrenses, o quasi castrenses,

y los puede demandar qualquiera de los compañeros como cosa suya propria, porque la compañia los haze proprios. Mas si alguno de los compañeros houiesse señorio o jurisdicion sobre alguna tierra, o le deuiessen deudas, no podrian los otros cobrarlas, o vsar de la jurisdicion, sin especial poder deel tal compañero.

CAP. VII.

ASsi mismo valdria el concierto, que fues[310]sen comunes todos los bienes que qualquiera de ellos heredasse, no señalando de quien, y si lo señalassen (por el peligro que podria succeder, de trabajarse de muerte de otro) no vale, sin licencia de aquel aquien hauian de heredar, y que perseuerasse en ella hasta su fin.

CAP. VIII.

EL Compañero que haze espensas en pro[311] de la compañia, o en su persona para curarse andando en seruicio de ella, o para cosas de su salud, o otras semejantes, ha las de sacar a de monton de la Compañia. Y si alguna manlieua houiesse sacado de ella (para pro de la misma) si prometio de pagarla luego, ha la de sacar antes que se parta, y si la deue a plazo largo, o debaxo de condicion, aunque luego no la saque, ha de tomar recaudo de cada vno de los compañeros, que pagaran al plazo que puso.

CAP. IX.

SI vno de los Compañeros diere a los otros[312] parte de alguna ganancia, de cosa illicita, y mal hauida, si quando la reciben no saben de que fue, y despues lo sacaren al compañero que les dio la parte, cumplen con dar la parte que recibieron, y aquella estan obligados a tornar y no mas. Pero si al tiempo de recebirla, supieron de donde venia: estan obligados a satisfazer dela compañia, todo aquello en que fuere alcançado el Compañero, aunque no les diesse tanta parte como les venia, porque recibiendo aquello que les dio, consintieron, y otorgaron el mal que el otro hizo.

CAP. X.

EL Compañero que (sin sabiduria de los de[313]mas) toma alguna cosa de la compañia, no, puede ser conuenido por hurto, ni se ha de presumir contra el, si euidentemente no pareciesse, que lo hauia querido tomar por hurto. ¶ Aunque la Compañia (como esta dicho) no passa a los herederos para que vaya adelante, pero bien passa a los herederos, y contra los herederos, el derecho para cobrar lo que el compañero (a quien ellos succedian) deuia a la compañia, y lo mismo passa a sus herederos, que puedan cobrar lo que a el compañero defuncto (a quien succedieron) le deuiesse la compañia.

CAP. XI.

LA muerte natural, o ciuil de qualquiera[314] de los Compañeros, deshaze la compañia de todos, sino hay especial condicion, que aunque el vno muera, los que quedaren biuos

passen adelante con la compañia. Assi mismo se deshaze, quando alguno de los compañeros desampara sus bienes. Y quando la cosa sobre que se hizo se acaba, o pierde, o muda estado, como si fuesse vna casa, y se cayesse, o se hiziesse lugar sancto, o religioso, o caso semejante.

CAP. XII.

ASSi mismo se acaba la Compañia, acaba[315]do el tiempo porque se hizo. Mas por vna de quatro razones se puede desatar la Compañia antes de el tiempo. La primera, Quando alguno de los Compañeros fuesse tan aspero, que los otros no lo pudiessen sufrir. La segunda, Quando el Rey, o comun de algun lugar,**[26r]** emplean a alguno de los Compañeros en cosa de su seruicio. La tercera, Quando alguno de los Compañeros no cumple lo que prometio al tiempo de la compañia. La quarta, Quando la cosa porque se hizo la Compañia la embargado se pierde, como si fue alguna Nao señalada.

CAP. XIII.

ASsi mismo si el Compañero no se paga de[316] la compañia puede apartarse de ella (quando quisiere) aduirtiendo de ello a sus Compañeros, y pagandoles el menoscabo que por su apartamiento se les sigue, sino hauia especial condicion, que se apartasse quando quisiesse.

CAP. XIIII.

MAs si alguno de los Compañeros (enten[317]diendo que hauia de hazer alguna notable ganancia, o venirle alguna herencia)por esto se apartasse dela compañia, se ha por no apartado en quanto a comunicar la ganancia que hiziere, si el tal engaño se le prueua, y la perdida que hiziere ha de ser a su colla solo, y no ha de hauer parte en la ganancia que en aquel interim hizieren sus compañeros, porque es derecho, que quien engañosamente quiere hazer perder algo a su compañia, que toda la perdida le pertenezca a el.

CAP. XV.

DEpartida la compañia (por alguna de las[318] razones que estan dichas) las ganancias y perdidas se han de partir conforme a la postura y condiciones con que se otorgo la compañia, y la perdida que vino por culpa o engaño de alguno de los compañeros, se le ha de contar, aunque alegue hauer hecho ganancias que compensauan esta perdida, sino fuesse prouando el, otro tal engaño de otro compañero, que en tal caso se da compensacion entre aquellos que le han hecho, y en ellos ha se de compartir, de guisa que no alcance parte a los otros, mas no se dara compensacion de el engaño de el vno contra la culpa de el otro, porque el engaño es mas graue que la culpa.

CAP. XVI.

QVando los compañeros son mas de dos,[319] y el que tiene a cargo la campañia acude sin mandado de los otros, a el vno, o mas de ellos con alguna parte, y despues aquel que lo dio viniesse en pobreza, de fuerte que no pu[320]diesse pagar, seran obligados los que lo recibieron

a tornar a la compañia lo que hauian recebido, y que se parta otra vez entre todos. Mas si despues de hauerlo recebido lo supieron los otros, y duraron tanto tiempo en pereza que no quisieron demandar su parte, en tal caso aunque el que se lo dio venga en pobreza no podran demandar su parte a los que lo recibieron, por la culpa que touieron en no pedirlo con tiempo. ¶ Quando el vn compañero conoce al otro deuda que le deue por razon de la compañia, si la deuda es tan grande que pagandola quedaria pobre y en necessidad, no se le puede pedir por el compañero, ni el juez le puede condenar a que pague, mas de lo que buenamente pudiere, quedandole con que honestamente biua, y de recaudo al compañero de pagarle quando pudiere, o ganare con que. Mas si el compañero a quien se deue la deuda, es tan pobre que no tiene con que guarir: en tal caso el compañero deudor le ha de pagar toda la deuda por entero, aunque quede en necessidad, y vse de su menester para biuir: y no le valga el priuilegio de la compañia.

¶ En este contracto de la compañia, aunque puede hauer cargo de conciencia, a quien le quisiere excusar esta muy claro por las leyes de este titulo. Lo primero que en ella se deue mirar es, que las condiciones y pactos con que se haze, sean licitos, y sobre cosa licita: y vna vez otorgados guardarlos al pie de la letra, sin que por su culpa, engaño, o negligencia, se pierda cosa alguna:y si se perdiere por qualquiera causa de estas, o el la tomare, esta obligado a restitucion, y si por aprouechar a la compañia haze cosa que no deua, ganara la parte cono vno, y el infierno por todos. No siento otra cosa que conuenga en particular aduertir ni a vn desto hauia necessidad porque esta claro. ¶ Por ser el contracto de compañia tan general (y en que ordinariamente se tracta de mercader a mercader, donde cada vno sabe lo que le cumple) los doctores assi Iuristas como Theologos, mas difusamente que en otro contracto, han tendido las velas de sus ingenios, y a esta causa (por estar mas escripta y apurada esta materia de los antiguos y modernos) crei me fuera mas facil que otra, mas mirandola con**[[26]v]** atencion halle doblado trabajo, porque contra el intento que en esta Escriptura sigo, de no nombrar Autores, en especial quando soi for[321]çado de me apartar de sus opiniones, sino poner la mia, y la razon buena o mala que para ella me mueue. En este soi forçado nombrar a quien menos quisiera; assi por ser su autoridad tan grande en letras y vida, como por ser maestro de todos por sus escriptos, y particularmente mio, por hauer lo sido de el Bachiller Alonso Sanchez (natural de Talauera) maestro mio, de quien oy la primera lecion de derechos que en esta vida estudie, y por los mismos papeles y doctrina, que el hauia oydo de el Doctor Nauarro. Mas esto ni otro respecto no sera parte, a que desampare la verdad, y dexe de proponer lo que mas justo me pareciere. El lector vistas entrambas partes, siga la que por mejor juzgare, y mas le pareciere llegarse a la razon, que yo tambien passara en esto con poner mi opinion; si la contraria no fuera de autor tan graue, y escripta en Romance, que dissimulandolo pareciera o no la hauer visto, o que si la vi, no hauia tenido animo de responder a sus fundamentos. En el Manual de Confessores (cap. 17. numero. 254. con los siguientes) tracta de este Contracto de Compañia, y de el mismo, en el comentario resolutorio de vsuras (nu. 33. con los siguientes) donde el lector puede ver esta materia, y lo que sobre ella trahe, y los Doctores que alega, los quales no referire aqui, assi por euitar prolixidad, como por ser las alegaciones en latin, y el libro comun, do se pueden ver con facilidad. Lo que de presente para nuestro intento basta, son sus palabras formales de el comentario de vsuras, que son las siguientes.

Diximos pues que con tres contractos licitos puede assegurar vn compañero al otro su caudal con cierta ganancia, de esta manera, que el primer contracto sea de compañia, que el vno ponga el dinero, y el otro el trabajo y industria, partiendo la ganancia y perdida dudosas

justamente. El segundo, que el que pone el trabajo assegure el caudal al otro por vn tanto que fuere justo, o porque tome vn tanto que fuere justo menos de la ganancia. El tercero, que para quitar se de sospechas y enojos, el que tracta le arrienda la ganancia dudosa por vn precio razonable cierto, o que tome de la ganancia verisimil y dudosa otra menor cierta, el señor de el dinero. Lo qual entendiamos ser licito, cessante toda fraude, simulacion, y peligro de infamia. La qual conclusion parece prouarse eficazmente, porque todos confiessan; que estos tres contractos se pueden hazer justamente con tres diuersos hombres, y no hay texto en el mundo, ni razon que necessariamente prueue; que no se puedan hazer con vno solo, cessante toda fraude y simulacion, y fiendo verdad delante de Dios que aquella ganancia cierta se quiere por la ganancia verdadera y verisimil, de el tracto de aquella compañia, y no por otra razon injusta. Añadimos mas en el dicho Manual, que se podria hazer en vn mismo tiempo (siguiendo a los Parisienses) por la mesma razon, cessando toda fraude. &c. Y por la misma razon, como se podria hazer esto con tres contractos formales expressos, se podria tambien hazer con tres tacitos y equiualentes, como alli declaramos.

¶ Estas son las palabras formales de el Doctor Martin de Azpilcueta Nauarro, en confirmacion de su opinion trahe al Maestro fray Domingo de Soto (de buena memoria) y otros autores, y razones que en su escriptura se pueden ver; porque si yo satisfago al Doctor Nauarro, quedaran respondidos los de mas que el alega, y yo libre de ser hauido por prolixo. Torno a la resolucion de el autor, la qual (para ser mejor entendido) pongo en forma de Sylogismo que es este. La ganancia de vna [322] compañia con buena conciencia se puede assegurar por qualquiera tercero. El compañero (de el que quiere assegurar su parte) es tan habil para assegurar aquella parte, como qualquiera tercero estraño de la compañia: luego el vn compañero puede por precio assegurar la parte de ganancia al otro compañero. La primera parte de este argumento tiene por tan verdadera que por ser tan notoria y no tener duda en ella la dexa quasi sin prouar. La segunda prueua por esta razon, no hay texto en el mundo ni razon que neccessariamente prueue, que no se pueden hazer con vno solo los tres contractos que se pueden hazer con tres diferentes. De esto se sigue la conclusion forçosamente, que vn compañero puede assegurar a otro compañero la parte de ganancia: y de esta se sigue otra proposicion, que se puede dar caso en que vno poniendo dinero seco en caudal, tenga con ello Ganancia segura sin riesgo, y con buena conciencia. Esta es en suma la resolucion en que queda, y los medios por do lo tiene. Contra lo qual resolutamente tengo todo lo contrario[323] (conuiene a saber) que la Maior no es verdadera: la Menor es falsa: y la Conclusion falsiissima, esto tomando cada proposicion por si. Y tomadas todas juntas, son inconnexas, disparadas, que no se infieren, ni se consiguen las vnas a las otras. Ante todas cosas conuiene destruyr la Menor, y dar contra ella razon y textos. La razon es, que la differencia de las personas muda la substancia, no solo de los contractos, mas a vn de los delictos, que siendo su razon verdad, deuian ser vniformes, conforme a la opinion de los Estoicos, que considerauan las cosas en abstracto, sin hazer differencia de personas. Demos (para ser mejor entendido) que Iohan y Iohana son padre y hija biudos, y lo mismo son Francisco y Francisca. Rebueluese Iohan con Francisca, y Francisco con Iohana, resultan de este ayuntamiento dos fornicaciones simples, que es de los pecados de la carne el mas ligero. Mas si fuera Iohan con Iohana, y Francisco con Francisca, fuera dos Incestos los mas abominables y graues, que en los peccados naturales de la carne se pueden dar. La razon de esta diferencia es, porque las personas (ser v[324]nas, o ser otras) alteran los contractos, y delictos. Mas a esto se me puede responder, que esto nace de la particular qualidad, o relacion de las personas, lo que no es en los contractos

(como yo tengo dicho donde tracto de el Interesse) que ni la persona, ni el officio alteran el contracto. Y o accepto la respuesta, que solo la puse, para que se entienda la Equiuocacion que ellos hazen, diziendo que no hay differencia de personas, sino que lo que a vno es licito lo es a todos. Vengo ahora a lo particular de los contractos. Muchos contractos hay[325] que siendo licitos en vna persona, no lo son en otra: sino vease el capitulo final de Vsuris, en que el mismo Doctor Nauarro funda el tractado de Cambios que esta en el Manual. Su conclusion es, que el que presta dinero al que va vltramar, o a ferias, y se lo assegura, si lleua algo mas de la suerte principal que dio, es Vsurario. Francisco va a Barcelona, Iohan le presta cient ducados en Valencia, y se los assegura para Barcelona, con que le de seys ducados por el seguro, los quales y el principal (que por todos son ciento y seys ducados) le ha de pagar a vn año como se los dio: dize el texto que es vsurario Iohan. Pero reteniendo el mismo caso, presta Iohan estos dineros a Francisco por medio año, asseguraselos Pedro para Barcelona por diez ducados de contado, este contracto sera Vsurario? digo que no, porque es vn seguro ordinario. Luego lo que a Pedro es licito hazer por diez de contado, es reprouado en Iohan por seys fiados. Siguese inconuenciblemente, que no es misma razon de vna persona que de otra, en los contractos, y esto segun el derecho Canonico que (por ser materia Espiri[326]tual) nos ha de ser regla. Lo mismo tenemos de derecho de el Reyno como veremos en el CAP. XII. Titulo de las Vendidas, en el libro siguiente que es sacado de la ley. 22. tit. 11. li. 5. recopilacion. Manda la ley, que el que houiere vendido alguna Mercaderia fiada, no pueda directe ni indirecte, por si ni por otro, tornarla a comprar de contado, de aquel a quien se vendio ni de otro, so graues penas que alli le pone. Pues como le prohibe hazer lo que a todos los de mas Mercaderes y no Mercaderes (fuera que a el vendedor) les es permitido? La razon es la que he dicho, y que esta tenga mas fuerça en la persona de el Compañero, que en otra persona, esta claro: Porque de la naturaleza de la Compañia es, que qualquiera de[327] los Compañeros mire tanto por las cosas de la Compañia, como por las suyas proprias, y mas si mas es possible. Conforme a esto, si lleua dinero a interesse por hazer lo que sin ello estaua obligado a hazer, obligado esta a restitucion de ello, como el Iuez que lleua dinero por dar sentencia, aunque sea justa. Esta razon (aunque no houiera los textos que hay) no recibe respuesta. Y assi toda la Chimera que sobre esta proposion se fundo, fue armada sobre falso. ¶ Vengo ahora a la Maior, que es la que mas importa a la materia que voi tractando de las Compañias. Si se puede assegurar licitamente la Ganancia de la Compañia, aunque sea por vn tercero que en ella no tenga parte. Digo resolutamente que no, porque seria Vsura, y por-**[[27]v]**que el Contracto de Compañia no es capaz de[328] seguro, ni estos Contractos se pueden componer, ni a vn juntarse en vno. Y a vimos en el Titulo de las Fianças, donde tracte de los Seguros (y me remiti a este lugar) que el Seguro quiere ser sobre Acto Preciso, que no tenga Latitud de Mas, o Menos. Demos que Iohan y Pedro tienen compañia de mil ducados en lanas para Flandes, assegura Pedro su parte (que son quinientos) por ciento que da a Alonso. Pido hecho este Contracto a que estara obligado Alonso? Si en Flandes se saco el caudal y no mas, cumplira con dar dos reales, porque si estos houiera de Ganancia el estaua fuera de la obligacion. Demanera que el Contracto es no solamente injusto, mas a vn impossible. Demos que le diesse parte quota de la Ganancia, tercio o quarto, o lo semejante. Si no houiesse Ganancia ya no lleuaua nada por el Seguro, ni estaua obligado a perdida ni a cosa alguna, y si houiesse Ganancia, ya lleuara su parte sin estar obligado a la perdida, que es impossible y tan fuera de toda razon, que a vn con la imaginacion no lo alcanço, quanto mas que no se puede assegurar, lo que queda en administracion agena, fuera de el

poder de el Assegurador, como vimos en la vida de el hombre libre. Pues si dixessemos que el Assegurador hauia de ser el Compañero que tiene la administracion de la hazienda, dariamos en otro barranco muy peor, que al Compañero fuesse licito hazer el Seguro, que no es a el estraño, fundandose los contrarios en que por ser licito al Estraño, lo deuia ser al Compañero. De esto que da resuelto, que no puede hauer seguro en la Compañia, ni cosa cierta, sino que el Riesgo la justifica, porque en hauiendo Ganancia segura, esta la Vsura en casa, como hemos visto. Esta es mi opinion y motiuos en que la fundo, ninguna cosa me sera de maior gusto, que si el lector (en recompensa de mi trabajo) quisiesse conferirla con los Autores que el Doctor Nauarro alega, porque se entendera mi diligencia, y lo que fuera mi escriptura, si cada cosa de las que tracto, houiera de dilatar como esta. Assi como fuera para mi de mas honor,[329] fuera de menos trabajo, y quanto creciera el volumen tanto menguara el prouecho de el lector, con quien tengo mas cuenta, que con mi credito. Y con esto concluio este Titulo, y vengo al de los Peños y Hypotecas.

De los Peños y Hypotecas.

TITVLO. XV.

ACabados los contractos Personales, y Mixtos, resta tratar de los que[330] son puramente Reales, que son los que ahora se siguen. Porque los que hasta aqui hemos visto son propriamente Personales, aunque algunos de ellos se estienden a lo Real, mas su principal fundamento es Obligacion de persona, y incidentemente tienen mezcla de Contracto Real, assi como la Compañia es contracto personal, aunque se haga sobre cosa cierta: y tambien por parte de la cosa es Real. Conforme a la diuision (que en el principio de este libro hize) no deuia començar los contractos Reales, por los Peños y Hypotecas; mas porque este Contracto en todo y por todo es como la fiança, de la qual tractamos pocos Titulos antes de este, no quise apartar lo que la naturaleza

ayunto, y esto conocera ser assi, quien considerare la naturaleza[331] de el Empeño, que no es mas que vna Fiança Real que da el obligado, para hazer cierto a su Acreedor que cumplira lo que promete, y a el Acreedor no le queda otro vso de la cosa (que le dan en Peños o Hypoteca) sino seguridad que se cumplira con el, y quando no se cumpliere, puede conuenir a la prenda, como si el la houiera fiado aquella deuda, y cobrar, como cobrara de el Fiador. Esta es en suma la naturaleza de este Contracto, el qual es vno de los mas importantes que hay en todo el derecho, y mas praticables, por el comun vso que hay de el. Su principio es de Derecho de las Gen[332]tes; y assi vemos de Cain (quando a despesar suyo conocio a Dios el Peccado que contra el hauia cometido) que le pidio Peño, de que los animales no le matassen. Assi mismo quando Dios prometio a Noe de no destruyr el mundo otra vez por agua, le empeño el Arco de el Cielo, que aquello fue darsele por señal de que cumpliria su palabra, Sobreseo de traer[28r] otros exemplos mas modernos, aunque mas claros, de el mismo libro de el Genesis, como fue el Patriarcha Iudas, quando a Tamar su nuera (en señal de vn cabrito que le prometio) le dexo empeñados su bordon, y los anillos. Y Ruben que dexaua sus hijos empeñados a el Patriarca Iacob, porque le diesse a Benjamin, para desempeñar a Simeon, que

quedaua empeñado en poder de Ioseph en Aegypto. Vengo a la declaracion de este termino Peño que[333] (aunque es Castellano antiguo no es ahora vsado) y corruptamente le llamamos prenda. Peño viene de PIGNVS palabra latina, que quiere dezir Peño, o Prenda, y en latin viene de Pugnus que quiere dezir puño, porque entre ellos propriamente quiere dezir Peño, cosa mueble que se podra asir con el puño, aunque despues llamauan por este mismo nombre las cosas rayzes que empeñauan, de peño viene empeñar, que quiere dezir dar a Peños. Prenda en Castellano propriamente significa, el Peño que se saca (contra la voluntad de el que le da) por auctoridad de Iusticia, o por fuerça de el que le toma, de aqui se llama Prendar, y de esto se trato en el Titulo de las Prendas, y Represarias, por esto no vsare de este vocablo. Y aduierto[334] a quien esta Escriptura leyere, que donde quiera que nombrare Peño, entiendo la cosa empeñada (hora sea mueble, hora rayz) que este en poder de el acreedor: y donde dixere Hypoteca, entiendo que la cosa obligada esta en poder de el deudor, hora sea Mueble, hora Rayz. Exemplo de esto sea, que Pedro se obligo a Iohan por cient ducados, y obligo a la paga de ellos vn cauallo, que entrego a Iohan: esto llamare peño: porque esta en poder de el acreedor. Lo mismo si le empeño vna viña, y se la entrego, llamarelo Peño. Mas si el mismo Pedro (para paga de

estos cient ducados) le obligo vna casa, con la qual se quedo el mismo Pedro, o vn esclauo con que se quedo para su seruicio, esto llamare Hypoteca. Demanera, que[335] la differencia no consiste en si es mueble, o rayz, sino en si el que la obliga, se queda con ella en su poder, o si la entrega a el acreedor a quien se obligo. Helo querido desmenuzar tanto, porque como estos vocablos no signifiquen esto de su propria y comun significaciones menester que se entienda, aquella en que yo los tomo, porque de otra manera hauria en ellos Equiuocacion. Hypoteca es palabra griega, quie[336]re dezir Subposicion, que es poner vna cosa debaxo de otra, porque esto haze el que obliga su cosa, que la pone debaxo de la disposicion agena.

CAP. I.

PEño, es la cosa que vn hombre empeña a[337] otro apoderandole de ella, mayormente si es mueble, y aunque propriamente se entiende de lo mueble, tambien se toma Peño por Rayz, aunque no se entregue. Hay tres maneras de peños. La primera es voluntario, que vn hombre haze a otro empeñandole su cosa. La segunda es judicial, quando los Iuezes por rebeldia, o sentencia dada contra alguno, o por cumplimiento de Rey, hazen entrega a alguno, en bienes de su contendor: y esta se haze por premia, y estos dos generos de peños son expressos. El tercero es Callado, que aunque no se haga, se entiende ser hecho, como el que la muger ha en los bienes de el marido, por razon de su dote.

¶ Esta diuision de la ley de la Partida pudiera excusar, porque la prenda Iudicial no tiene que ver con peño. La Rebeldia es especie de[338] delicto, y assi no hay en ella Contracto, sino quasi Contracto, ni se puede dezir Peño, sino Prenda, de esta se tracto en el Titulo de los Assentamientos, y en el processo criminal contra los absentes. El tercero genero de Peño (que[339] llama Callado) es el que yo hallo el mas expresso de todos, porque si la ley le induze, y le haze parte de el contracto? como se podra dezir Tacito, pues la ley es expressa? por esto le doy Titulo a parte, y le llamo Hypoteca Legal, o Tacita para ser mejor entendido, y dela diffinicion de el Peño, se entendera quan propriamente vso yo de estos vocablos, no haziendo fuerça si es mueble, o rayz, sino en cuyo poder esta la cosa empeñada.

CAP. II.

Differencia hay entre el Peño Conuencio[340]nal, y el Iudicial, porque en el Peño conuencional, luego como se haze el contracto queda obligado el Peño a el acreedor, aunque no le reciban. Mas en el Iudicial, sino hay tenencia de el no hay obligacion. Tanto que si ante que el Iuez le tome, le empeña el señor a otro,**[[28]v]** este segundo ternia mas derecho, que aquel a quien el Iuez le mando entregar.

CAP. III.

TOdo lo corporal, y lo que no tiene cuer[341]po, nascido, y por nascer, se puede dar a Peños. Y la deuda que le deuen puede vno empeñar, y el que la recibe a Peños, la puede demandar en juyzio, y fuera del, y esta obligado a descontar de la deuda principal, todos los fructos que houiere de el Peño.

CAP. IIII.

LO que conforme a derecho no se puede vender[342] tampoco se puede empeñar.

CAP. V.

POr esto ninguna cosa Sancta, Sagrada, ni[343] Religiosa, ni hombre libre se puede empeñar, fuera que el libre en dos casos. El primero, si el captiuo se empeñasse para salir de su captiuerio, o si el padre con necessidad de hambre, empeñasse a el hijo. Tambien es especie de Peño los Rehenes que se reciben para cumplir alguna cosa, mas deuen los guardar con cuydado, sin hazerles mal, hasta que se cumpla lo puesto.

CAP. VI.

NInguno puede tomar a Peños, Ganados[344] o Bestias de lauor, ni instrumento, o cosa que sea para seruicio de lauor, o cosecha. Ni juzgador ni otro hombre haga prenda en las tales cosas, so pena de boluerlo a su dueño, con el daño que le viniere, y mas otro tanto, la mitad para el señor de ello, y la otra mitad para el Rey.

CAP. VII.

EL que empeña cosa señalada, aquella sola sera empeñada, y no mas. Mas si empeña[345] todos sus bien es, en esta obligacion entrara assi lo que tiene de presente, como lo que despues ganare, excepto las cosas priuilegiadas, como son las Armas y Cauallos delos caualleros, y los de mas bienes priuilegiados que en el Titulo de las Prendas se contaron. Quando es es cosa señalada la que obliga, deue la especificar por su nombre, para que se sepa lo que es.
¶ Puede se obligar el peño, entre presentes, y absentes, por cartas y mensageros.
¶ Esta Ley declara singularmente la Clausula Ordinaria de las Escripturas. Obligo todos mis bienes, hauidos y por hauer. &c. que[346] aunque no se ponga esto postrero, la Ley lo ha por puesto, y es muy de notar.

CAP. VIII.

EL que houiesse obligado sus bienes Ge[347]neralmente, bien puede ahorrar su sieruo, si en los que le quedan hay para pagar el deudo a que se hizo la obligacion, mas la libertad dada a sieruo empeñado durante el empeño, no vale en perjuyzio de el que le tiene. Pero quando el sieruo, o otro por el, pagasse la deuda, valdria, o si fuesse franqueado en presencia de el que le tiene en empeño, y no lo contradixesse. Mas por esto no perderia el derecho de pedir su deuda.

CAP. IX.

NInguno puede empeñar cosa agena, ni la[348] que a el le esta empeñada, sino fuere como el la touiere, so pena de pagarla doblada a su dueño, ni la cosa que es suya, en dos lugares o mas, so pena de pagar el doblo de lo que valiere a cada vno de ellos. Mas si empeño la cosa agena delante de el señor, y no lo contradixo, o despues de empeñada lo consintio, vale. Y empeñada su propria cosa a dos, no puede sin sabiduria de el primero, sino fuesse valiendo el Peño el valor de ambas las deudas, y sino valiendo esto la empeñasse, estara obligado a dar al segundo otra prenda que valga su deuda, y lo mismo si el Peño es ageno. Y por el delicto el Iuez le dara pena arbitraria.

¶ La primera parte es de Ley de el Fuero, y habla mejor y mas precisamente que la de la Partida, cuya es la segunda parte. ¶ De estas Leyes tiene origen la que veremos en el libro siguiente, en el Titulo de el Censo al Quitar, de el que carga Censo sobre cosa que tiene antes acensuada.

CAP. X.

EL que tiene poder de anagenar la cosa, la[349] puede dar a Peños, y lo mismo el que espera de tenerla, si antes la empeña, y despues la ha, queda obligada como si la touiera quando la empeño. Mas si vno Hypoteca cosa agena, al que sabe que lo es, y no le apodera de ella, aunque despues el que la Hypoteco gane el señorio de ella, y la empeñe a otro, el primero no tiene derecho para demandarla al segundo (que fuere tenedor de ella) hasta ser pagado de su deuda. Mas sino supo quando se le Hypoteco**[29r]** que la tal cosa era agena, bien puede cobrarla de quien la tuuiere, quando el que la adquirio, gano el señorio que antes no tenia.

CAP. XI.

SI Procurador, o Maiordomo de señor,[350] empeña la cosa de el señor sin sabiduria suia, novale el empeño: mas si los marauedis entraron en poder de el señor, puede el que los dio, retener el Peño hasta ser pagado. Mas si fue Hypoteca de cosa que no entro en su poder, no puede demandar que se le entregue la cosa, aunque puede pedir los marauedis.

¶ El Tutor que empeña bienes de su menor si son muebles, vale: mas si son raizes, no vale el Empeño ni Hypoteca, sin otorgamiento del juez: mas si empeño su cosa propria en pro del el huerfano, valdra el empeño contra el guardador, aun que el moço no este obligado a la deuda.

CAP. XII.

NInguno haga prenda en bienes de otro[351] (sin mandado del Alcalde, o del Merino) si en el pleito no fuere puedo que lo pueda hazer, so pena de perder la demanda que hauia contra el que prendo, y boluerle la prenda, y el valor de ella al Rey.

CAP. XIII.

TOdo pleito (que no sea contra derecho,[352] o buenas costumbres) se puede poner en los Peños, y puesto vale. Mas si pusiesse este pleito, que no quitando el Peño a tal dia, quedase vendido por lo que se dio sobre el, no vale: por que desta manera, los hombres (viendose en cuita) mal baratarian sus cosas. Mas si el pleito es, que no le quitando a tal dia, quede vendido por lo que vn tercero dixere, o hombres buenos, tal pleito valdria.

CAP. XIIII.

LOs fructos y partos dd Peño siguen a la cosa empeñada de do proceden, Si el Pe[353]ño esta en poder de el señor que le empeño, nacen los fructos con la misma obligacion: Mas si nacen en poder de otro tercero, no estan obligados al peño.

CAP. XV.

LA paga de el dinero (que se da sobre Pe[354]ño) da derecho sobre la cosa empeñada, y nola obligacion que el deudor haze sin la paga. Y por esto, si vno empeñasse a otro su cosa por ciertos marauedis, y confiado que se los entregarian, hizo el deudor obligacion, y despues (antes que le pagassen los dineros) la empeño a otro que se los dio antes que el primero, este segundo terna mas derecho en el Peño que el primero, aun que este primero pague despues los dineros: porque el que hizo el empeño, se podia arrepentir, y no recebir los del primero, quando se los diesse: y assi ningun derecho tuuiera el primero, quando ya el segundo le tenia.

CAP. XVI.

EL que empeña el Titulo (de alguna here[355]dad, o cosa) es visto empeñar la misma cosa cuio es el titulo: como si le apoderasse de la possession de ella. ¶ Quando alguno empeña su cosa, y no la entrega, puede el que la recibe en empeño pedir (al el que la empeño, o a sus herederos) que se la entreguen: Mas si la ha empeñado, dado, o vendido a otro, de manera que este entregada en poder de tercero, deue ante todas cosas pedir (al que la empeño, o a sus herederos) la quantidad que sobre ella dio, y no se la dando, puede pedir la cosa al tenedor de ella: en cuio poder esta. Mas si este segundo empeño, o enagenamiento, se huuiesse hecho despues del pleito començado, tiene election de pedir la quantidad, o la cosa empeñada, al tenedor de ella.

CAP. XVII.

EL que tiene peños por la deuda, y no los[356] vende por la orden del derecho, o vendiendo los, no bastan a pagar la deuda, puede cobrar del deudor la deuda toda, o lo que faltare.

CAP. XVIII.

LA mudança de estado que viene por la cosa empeñada (en mejoria, o peoria della) no quita su derecho al que la tiene a Peños: como si fuesse vna casa y se caiesse, o si fuesse tierra[357] calma, y se plantasse, o se le acreciesse algo por auenida, o por otra causa, todo lo que augmenta, o muda, cae enel derecho del empeño, y todo lo ha de restituir (el que lo tiene) quando le pagaren su deuda. ¶ Si algun tercero con buena se la touiesse, y houiesse gastado en la mejora de ella, ha de retener la cosa, hasta que le paguen lo que manifiestamente houiere gastado en pro de ella.

[[29]v] CAP. XIX.

EL que toma a Peños cosa agena a dia cier[358]to, o debaxo de condicion (antes del plazo, o de la condicion) no puede pedir la cosa empeñada, sino fuesse temiendose de la absencia de el señor. podriase pedir seguridad que cumplira quando el plazo, o la condicion viniesse.

CAP. XX.

EL que demanda alguna cosa al tenedor de[359] ella, diziendo que le esta empeñada. Si el tenedor niega, ha de prouar el demandador dos cosas. La vna, que le esta empeñada. La otra, que el que la empeño, al tiempo del empeño era señor de ella. Mas si el que la tiene quiere darlo que el sobre ella tiene dado, y que le de el derecho que el tiene a la cosa, ha se le de recebir.

CAP. XXI.

MAs si el tenedor de la cosa (despues de[360]puesta la demanda) la traspusiere enganosamente, el juez le ha de mandar que pague a el demandador la quantidad que sobre ella tiene dada, y mas los daños que (por no se la hauer dado) se le huuieren seguido, a juramento de la parte, estimandolo primero el juez. Y si se perdiesse por culpa del tenedor (y no por engaño) pagara la deuda, mas no los daños. Pero si el tenedor confiessa tener la cosa, mas responde que no la quiere dar, esta en election del demandador, que el juez se la quite por fuerça, o pedirlo que sobre ella se le deue, y mas los daños. Y si el tenedor dixesse, que estaua la cosa adonde aun que la quiera dar no puede, en ninguna cosa deue ser condenado, sino darle plazo bastante para que la traia, y la entregue.

CAP. XXII.

NInguno vse de los Peños (que tiene en su[361] poder empeñados) ni se sirua dellos, sino fuere en buena manera, y con consentimiento de su dueño, porque los Peños se dan para assegurança del que los tiene, y no para que se sirua de ellos. Y si por vsar de ellos se perdiessen, o empeorassen (o por otra culpa, o negligencia del que los tiene) esta obligado a pagarlos al señor de ellos. Y si fuessen mas quantidad de la deuda, ha de pagar sobre ello la demasia, Y si fuere Sierua, y la haze ganar por su cuerpo, pierda el derecho que ha sobre ella. Mas si la perdida, o empeoramiento viene por ocasion (y no por culpa, o negligencia del

que tiene la cosa) aun que se empeore, o pierda, o perezca, no pierde la deuda el que la tiene empeñada: y no ha de pagar cosa alguna, sino prouar la ocasion, mas si el señor de el Peño quisiere prouar lo contrario, ha se le de admitir su prueua, y juzgar conforme a derecho.

CAP. XXIII.

QVando la cosa Hypotecada se enagena a[362] otro tercero que la tiene con buena fe, el derecho de pedir la Hypoteca se prescriue, en diez años entre presentes, y veinte entre absentes. Mas si es tenedor de mala se, siempre se le puede demandar, y si el señor no la enageno, y no se le pide en quarenta años a el ni a su heredero, despues no pueden demandar cosa alguna.

CAP. XXIIII.

PAra cobrar la cosa empeñada, el señor de[363] ella ante todas cosas ha de pagar lo que sobre ella deue: y las costas que ensu beneficio, sustento, o reparo, se han hecho, como si era cosa biua, en mantenerla, o casa repararla, y assi de todo lo semejante. Y el que la tiene en empeños, esta obligado a dar los fructos que de la cosa empeñada huuiere cogido: como si era casa (y la biuia) el alquile y de ella, y si heredad, la cosecha. Y no la dando como esta dicho, deue pagar la cosa empeñada, con los daños y menoscabos, al señor de ella por su jura, assi sobre la valia de la cosa, como sobre los daños, hauiendolo primero el juez apreciado a su aluedrio: porque no haia ocasion (el señor della) de jurar desaguisadamente.

CAP. XXV.

EL que tuuiere Peños de otro, si el dueño[364] le quisiere pagar al plazo, o antes lo que sobre ellos deue, y no se los da, o los vende, o vsa a daño dellos, o no los entrega por alguna malicia, sea obligado de darle el valor de los Peños, y la mitad mas de lo que valian. Y si no quiere recebir lo que le deuen, bastara affrentarle ante hombres buenos, que lo reciba: y si no consignarlo en algun lugar religioso.
¶ Y quando no hai bienes del señor del Peño, en que executar alguna pena (en que el juez le haia condenado) puede sacar el Peño del poder de quien**[30r]** lo tuuiere, y venderlo, aunque contradiga el que lo tiene empeñado, y satisfazerle de la deuda que sobre el se le deue, y de la resta pagar la pena, o sentencia dada contra el señor del Peño.[365]

CAP. XXVI.

EL que niega Peños, o prenda de otro, y no la tuuiere de manifiesto, o la escondiere, paguela por hurto, y haia la pena de la ley de los hurtos.

CAP. XXVII.

EL que tiene la cosa en peños, puede remitir (Tacita, o expressamente) el dere[366]cho que tiene a la cosa empeñada, si la da a el señor della, o a su procurador, diziendo que le remite el derecho de la Hypoteca. Mas no por esso es visto remitir la deuda, si expressamente no lo dixesse. Y si remite la deuda, es visto remitir el Peño. Lo mismo seria, si entregasse la carta

dela deuda, o la rompiesse, o la chancellasse al señor de ella, que con qualquiera acto destos es visto remitirla: aunque no lo declare, fueras si lo hiziesse por miedo, fuerça, o engaño.[367]

CAP. XXVIII.

TOdo hombre que tuuiere empeños por alguna cosa que venda, tengalos hasta el plazo que se conuino, y sino le hai, hasta treinta dias. Y si en este tiempo el dueño no los quitare, afrentele que hasta tercer dia los quite. Y no los quitando, con mandado del Alcalde, ante tres hombres buenos los venda concejeramente a quien mas diere, y entregue se de el principal que se le deue, y de la mission que huuiere hecho en el Peño si la hai. Y lo demas (porque se vendiere) de lo a su dueño. Y sino fuere en la tierra (para affrentarle a el plazo) puedelo vender por la orden que esta dicho, si es mueble se ha de vender dentro de diez dias, y si raiz, dentro de treinta. Y si huuo concierto que no se pudiesse vender, el que la tiene empeñada ha de afrentar tres vezes ante hombres buenos al señor de ella que la quite, y si dentro de dos años no la quitare, puedela vender sin embargo del concierto.

CAP. XXIX.

QVando la cosa se empeño con condicion,[368] que no quitandola a tal plazo, la pudiesse vender el que la tiene empeñada, si al plazo no la quitan, la puede vender: mas ha de ser sin engaño, y afrentando primero a el dueño si puede ser hauido, y sino vendase como esta dicho, y tornefe le la demasia, si por mas se vende, y si por menos, cobre del lo que falta a su deuda.

CAP. XXX.

QVando el que tiene la cosa a Peños la pue[369]de vender, no es parte el señor de ella para impedirle la venta: sino fuesse pagando luego (sin alongamiento) lo que sobre ella le deue. Mas si la vende sin poder, o contra la forma de la ley, el señor de la cosa la puede sacar de poder de quien la hallare, dando al que la tiene lo que sobre ella deuia, y si fue vendida por menos de la deuda, guardara la resta para dar la a quien la vendio, y si fue vendida por mas, cobrara lo el comprador de la cosa, de quien se la vendio, de forma que el señor de la cosa empeñada la ha de hauer libremente, dando al justo aquello que sobre ella deuia, y no mas. Mas si el tal comprador la huuiesse ganado por tiempo, de manera que no se la pudiesse pedir, sera obligado el que la vendio, a pagar a el señor del Peño todos los daños, y menoscabos que por la tal vendida se le siguieren.

CAP. XXXI.[370]

SI el que tiene la cosa en Peño la empeña a otro, pagando le el señor de ella aquello que de el recibio, ningun derecho le queda al que la tiene empeñada, sino que la ha de boluer a el señor cuia es, y puede pedir (a el que a el se la empeño) le de otro tal Peño, o lo que sobre el dio.

CAP. XXXII.

EL que tiene la cosa en Peños (aunque la pue[371]da vender) si la vende con engaño, prouandosele, ha de pagar todo el daño y menoscabo que vino a el señor delos Peños. Y si fuere tan pobre que no tenga de que pagar, si el comprador participo del engaño: aunque le quiera deshazer y suplir lo que falta, no ha de ser oido, sino restituir la cosa con los fructos que de ella huuiere lleuado. Mas si el comprador no tuuo mala fe, no le empece el engaño del vendedor, si pudo vender, y el vendedor quedara obligado a pagarle con todos los menoscabos.

CAP. XXXIII.

EL que tiene la cosa en Peños, no puede[372] comprarla sin voluntad de el señor, y quando de otra manera la comprare, siempre que le boluiere la deuda ha de tornara darsela. Mas sino hallare comprador para ella: porque ninguno (por miedo, ruego, o respecto de el Señor la osa**[[30]v]** comprar, puede demandar al Iuez que se la otorgue por suya. Y el juez (mirado lo que vale a su aluedrio) si vale mas que la deuda, deuele mandar que torne al señor la demasia. Y si vale menos, dexarle su derecho a saluo, para cobrar lo que vale menos, de quien se lo empeño.

CAP. XXXIIII.

SI por vna misma deuda dio alguno Peños[373] y Fiador, y despues el acreedor empeñare los Peños a otro tercero, y el Fiador pagare la deuda principal, si el juez le otorgare por suio el Peño por razon de la deuda que lasto, y le quitare de el tercero, en cuio poder esta segunda vez empeñado (aunque judicialmente le haia sido adjudicado) siempre que el señor de la cosa, o el tercero que la tenia empeñada, le dieren lo que el pago por la fiança, esta obligado a desamparar el Peño que le fue adjudicado.

CAP. XXXV.

SI vn hombre tiene obligado vn Peño a dos[374] apartadamente, y en tiempos departidos, y al primero lo diesse en pagamiento dela deuda, pagando el segundo al primero lo que hauia dado sobre ella, esta obligado a dexar la cosa al segundo: mas si el segundo comprasse el Peño del primero a quien le hauia dado el señor en pago, y despues el señor de la cosa le pagassea este segundo la deuda que le deuia sobre el Peño, y mas el precio que por el dio al primer acreedor, es obligado este segundo a desamparar la cosa, y darla al señor della. Mas los fructos que en este medio tiempo huuiere lleuado seran suyos por respecto de la compra que hizo, y no del señor.

CAP. XXXVI.

LA venta hecha de Peño que haia empeñado[375] Menor de veynte y cinco años: aunque se a juridicamente hecha, si huuo daño (prouando le) se deshaze la venta, y pagando lo que sobre ella deuia, se le ha de restituir la cosa, y ha de dar la paga al comprador della. Lo mismo es, aun que la cosa sea de Mayor de veinte y cinco años, si estuuiesse absente en Romeria,

o Cruzada, Estudio, Seruicio de Rey, o de su Concejo, o Captiuo, que despues de buelto, y quatro años despues, puede como el Menor deshazer la venta, en la forma que esta dicho.

CAP. XXXVII.

EL que tiene la cosa a Peños, o sus herede[376]ros, si son muchas cosas, pueden venderlas todas, o la parte que quisieren, por la orden que esta dicha. Y lo mesmo pueden hazer por toda la deuda, o parte della. ¶ El señorio de la cosa que se vende por Peños (vendiendose por la orden que esta dicha) entregada al comprador, y pagado el precio della, passa en el el señorio della, como si el mismo señor la vendiesse.

CAP. XXXVIII.

QVando se vende la cosa como empeñada[377] (por la orden que esta dicha) y despues se la sacan al comprador, no esta obligado a hazerla sana a quien la compro: mas si el vendedor que la tenia empeñada, se obligo a el saneamiento, o quando la recibio en empeño sabia que era agena, o la vendio por propria, y no por empeñada, por qualquiera Razon destas, esta obligado al saneamiento a el comprador.

De la Hypoteca Legal, o Tacita.

TITVLO XVI.

CAP. I.

PEños hay que se hazen calladamente[378] por el hecho, sin otra expression de palabras, y son en casos especiales. El vno por la promission de Dote que la muger, o otro por ella, o con ella hiziere a el marido que la ha de recibir, o a otro por el, aun que no obliguen sus bienes, fincan obligados al cumplimiento de la promessa. Otro si los bienes de el marido estan obligados a el Dote, que con su muger recibe. ¶ Assi mismo los bienes delos Guardadores de huerfanos, desde el dia que se encargan de la guarda de ellos, estan obligados a los Menores. ¶ Los bienes de los Arrendadores de los Almoxarifadgos, Derechos y Rentas Reales, estan obligados a el Rey por lo que assi tienen arrendado.

CAP. II.

LA buena de el Perlado, o Obispo esta de[379] derecho empeñada, a su yglesia (para guarda de el daño que del le puede venir) aun que el no lo empeñe. Assi la buena de los que tienen en administracion alguna cosa del Rey, (aunque ellos no la empeñen) esta empeñada para que el Rey sea entregado de lo suyo, en lo que le dañaren a el, o a otro en su boz.

[31r] CAP. III.

EL que deue tributo al Rey, y los bienes[380] de Arrendadores, y Cogedores de qualesquier Rentas Reales, o que en qualquiera otra manera tienen con el pleyteado alguna cosa, (harta hauer cumplido con el) estan obligados sus bienes Mas no se estiende esta obligacion a los que son proprios, o Dotales dela muger del que haze tal pleyto, que por el pleyto del marido no quedan obligados. ¶ La cosa que se compra con bienes o dineros del Menor, le esta obligada, hasta que cobre el precio que por ella se dio.

CAP. IIII.

LOs bienes de los padres estan obligados a[381] los hijos, por los bienes que de su madre les pertenecen: por que aunque el padre tenga derecho de esquilmarlos, y lleuar el vsufructo de ellos, ha de tenerles la propriedad en saluo. Y a ella estan tacitamente obligados por la ley, todos los bienes de el padre, y de ellos se ha de enterar (ante todas cosas) lo que de los bienes del hijo su padre houiere enagenado, o malmetido. Y sino houiere de que, o fueren tan pocos que no bastaren, o no los huuiere, pueden pedir los bienes a aquel en cuyo poder se hallaren. Y esto se entienda en caso que repudien la herencia de el padre, que entonces (siendo sus herederos) no podran contrauenir a su hecho, sino guardar todos los pleytos que el houiesse puesto. ¶ Vea se la materia desta le y en el titulo de las Particiones: donde se declara la Razon, que es muy notable.

CAP. V.

LOs bienes de la muger que casa segunda[382] vez estan obligados alos hijos del primer matrimonio, por las arras y donaciones, que el padre de ellos la houiere dado: las quales despues dela muerte de su madre, son delos hijos. ¶ Lo mismo si tiene los bienes de ellos en poder, estan obligados a ellos, y a su saneamiento, los bienes de la madre, y aun los de el marido segundo, hasta que tengan Guardador que les de cuenta, y recaudo de lo suyo. ¶ Los bienes del Testador estan obligados a la paga de las mandas que el hiziere.¶ El que da, o presta dinero para reparar Casa, Nao, o Edificio, o otra cosa semejante, o para hazerla de nueuo, o armarla, o dio para armas, o mantenimiento de la gente de la Nao, o cosa semejante, aquella tal cosa esta obligada por aquellos dineros, aun que no la obliguen.

CAP. VI.[383]

ESto mismo es de quien presta dineros para pagar porte de algunas mercaderias, casa, ò almazen donde estuuieron: por el mismo hecho estan las tales cosas obligadas à la paga.

CAP. VII.

SI el que tiene alguna cosa empeñada del se[384]ñor della (por cierta quantidad) le torna à dar mas, con carta que del recibe desta deuda segunda, aunque no le obligue segunda vez el peño que del tiene, si despues paga la primera deuda, puede el acreedor retener el Peño por la segunda; hasta que el, o sus herederos (contra los quales solo vale este derecho) le paguen la segunda deuda. Mas si el señor del Peño, o sus herederos le vendiessen a otro

tercero, y este offreciesse al que le tiene en empeño la primera deuda que sobre le se le deue, esta obligado a dar se le: y no puede retenerle por la segunda.

CAP. VIII.[385]

EL señor, que da casa, ò heredad à Renta, no le pagando el que la tiene alogada la Renta de ella, puede retener por Peños todo lo que el Arrendador tuuiere metido dentro de la casa, o heredad: porque esta obligado por el loguero que se le deue, y por los menoscabos que la cosa houiere recebido: aunque no lo haya obligado. Y si lo toma, deue ser por escripto, y tener lo hasta ser pagado.

De la Prelacion de Hypotecas.

TIT. XVII.

CAP. I.

QVando en vna misma cosa con[386]curren differentes Hypotecas, y obligaciones, el deudo de la Camara del Rey, y de Dote se han de preferir a todos los otros deudos: aunque sean primeros, y estas dos Hypotecas (de Dote, o deuda de Rey) son entre si yguales. Y se da prioridad en ellas, que la primera sea preferida a la otra, y ellas a todas, fuera que en dos casos. El primero si expressamente**[[31]v]** esta la cosa empeñada por deuda mas antigua, y si houiere obligado por palabras todos sus bienes, que tal deuda como esta ha de ser preferida a la de el Rey, o de el Dote. Y si concurrieren deudas de dos o de mas Dotes, siempre se ha de preferir el Dote de la primera muger, y assi consecutiuamente los de las otras, sino fuesse conociendo pieça señalada de alguna de las postreras (que en tal caso) se le ha de dar a cuya es. Y si vn hombre obligasse expressamente sus bienes a el Dote prometido, y no entregado; y despues los empeñasse a otro, y obligado segunda vez, le entregassen el Dote, o a otro por el, la obligacion primera se preferira, y haura mayor derecho la muger por su Dote, que no el segundo Acreedor.

¶ Esta Ley XXXIII. de la Partida, es vna de las mas notables que hay en toda esta materia, y la Ley XXIX. contiene manifiesta injusticia (en quanto manda que se prefiera el Dote, y Fisco, a la deuda de el que pago porte, o almazen) y assi atreuidamente tengo, que se ha de preferir la paga de el porte, o de el beneficio que se haze en las mercaderias, a qualquiera otra obligacion, aunque sea de Fisco o de Dote.

La razon esta en la mano, porque lo que llama la Ley, deuda deel que da para el porte, o ca[387]sa donde esta la mercaderia, no es deuda, sino costa o espensa hecha en la mercaderia, la qual se ha de pagar ante todas cosas, aunque fuesse posseedor de mala se el que la hizo: porque mediante aquella costa viene la cosa a valer mas, el engaño de la Ley estuuo en el equiuocar los terminos, y hazer deuda, lo que es costa y parte de la misma cosa.

¶ En quanto a la Ley XXXIII. tenemos de[388] ella vna doctrina marauillosa. Que la obligacion general de todos los bienes (respecto de todos, y cada vno de ellos) es de tanto effecto, como la especial delos bienes señalados, respecto de ellos. Este es el fundamento de la principal

clausula que hay en todos los Instrumentos, y Escripturas publicas, donde se suele poner. (Para lo qual assi tener, guardar, y cumplir, obligo mi persona y bienes, muebles y rayzes y semouientes, derechos y actiones, hauidos y por hauer.) Esta clausula es de tanto effecto, como si particularmente fuessen especificados los bienes que este Hypoteca, y el que esta tuuiere en deuda mas antigua que la de Fisco, o Dote se preferira a ellos. Tiene esta clausula otro effecto de grande importancia para la prescripcion, que aunque la deuda sea Personal, mediante aquesta obligacion y Hypoteca, se haze la Action Mixta, y no se puede prescriuir dentro de los diez años de la Ley de las Execuciones, sino que aunque sean passados, pueden pedir execucion por la escriptura, como vimos en el Titulo de las Execuciones.

CAP. II.

LA Obligacion y Hypoteca Tacita que tie[389]ne el que presta dineros para hazer, o repararla cosa, o armarla (como arriba se dixo) se prefiere a qualquiera mas antigua, aunque sea mas expressa, y es de mayor derecho: por que mediante los dineros que dio, se guarda la cosa que se pudiera perder, y solamente se le prefiere la de el Dote, y la de el Fisco

¶ En esta Ley digo lo mismo que dixe en el CAP. I. y esta funda mi opinion, porque la deuda de el Reparo o Porte se prefiere a la que es mas antigua, y la que es mas antigua se prefiere a el Fisco: luego esta se preferira al Fisco.

CAP. III.

QVando se compra la cosa con dineros de[390] Menor, la Hypoteca Tacita (que la Ley induze de aquella cosa que esta obligada al Menor aunque no la obliguen) se ha de preferir a la primera expressa que della houiere. Mas si el dinero con que se compro es ageno, y se le presto al comprador para comprarla, y Hypoteco a la paga de ello la cosa comprada, esta obligacion expressa y postrera, se ha de preferir a qualquiera otra general (que el obligado houiesse hecho) en que obligasse sus bienes hauidos y por hauer. ¶ La deuda de marauedis gastados en enterramiento de defuncto, se ha de preferir a todas quantas hay, aunque sean primeras.

¶ El entendimiento de esta Ley en quanto a la Hypoteca expressa de el que dio dineros para comprar la cosa, se vea abaxo en el fin de este Titulo. En quanto a su final parte, es muy[391] notable Ley, de la qual tenemos vna muy excelente doctrina, contra la practica vulgar, que suelen algunos embargar los cuerpos de los defunctos, por las deudas que deuian siendo biuos, lo qual es contra todo Derecho de estos**[32r]** Reynos (como vimos en el Titulo de las sepulturas, y parece por esta ley) que honra tanto a el muerto, que las espensas necessarias que en su sepultura se hazen, quiere que sean preferidas a todas y qualesquiera otras deudas, que el defuncto dexare, en la qual Generalidad no hay duda, sino que interuiene el Fisco, y el Dote, que a ellos (como a los de mas se ha de preferir) la razon esta clara, porque no hay deuda tan natural, como dar cada cosa a cuya es, y el cuerpo naturalmente es de la tie[392]rra, y qual quiera obligacion que el hombre houiere hecho de si, es de posponer a la obligacion natural que tiene, de pagar a la tierra lo que es suyo, y la misma tiene la tierra de recebir en sus entrañas al que de ella salio, y la costa que en esto se haze (entiendese de la necessaria, y no de la superflua) es la mas justa, y la mas bien merecida de quantas se pueden hazer, y por esto se prefiere a todas, y de derecho diuino leemos, que al Sancto Thobias le

dio Dios[393] mucha prosperidad, porque enterraua los cuerpos de los defunctos, y en la Ley Vieja siempre que Dios quiso castigar a alguno agramente, le daua por pena que no fuesse enterrado, y a otros por premio que fuessen enterrados en el sepulchro de sus padres y mayores: assi lo pidio Iacob a sus hijos, que le truxessen a enterrar desde Aegypto a la tierra de Canaam, donde estauan Isaac y Abraham sus padres enterrados. Lo mismo conjuro Ioseph a sus hermanos que le truxessen a enterrar con los suyos (quando de Aegypto saliessen) y en pago de quanto hauia hecho por ellos, y sus hijos y casas (en los años de la hambre) no les pidio otra cosa, y ellos se lo prometieron, y assi lo cumplio Moysen quando saco de Aegypto al pueblo de Israel. Nuestro Señor y maestro IESV CHRISTO de ninguna cosa que[394] a su santissimo cuerpo tocasse hizo caudal, sino de el sepulchro (que fue seruido se le diesse con mucho cuydado y honra) como en el Sancto Euangelio leemos, y a vn en vida quiso para la muerte ser vngido de la Gloriosa Magdalena, y reprehendio a los que la reprehendian, De esto tenemos en resolucion, que el cuerpo de el defuncto no puede ser detenido por deudas: en lo qual me he querido alargar, para desengañar de el comun error que en esto se tiene, y le he visto en practica, de hombres abominables (mas fieros y bestiales que los brutos) y Iuezes ignorantes, que por carecer de los principios de el Derecho, se dexan correr tras el comun error. No tracto de el Derecho[395] de los Romanos, porque aquel no nos liga, y a vn de el Derecho de las doze Tablas era, que el que deuia a muchos, y no tenia de que pagar, le hiziessen pedaços, y pagassen a cada acreedor con su pedaço: y despues por ser ley tan desaforada la reuocaron. Concluyo con lo que vi hazer a vn Iuez amigo mio, hombre de buen entendimiento y intencion, pidiole vn acreedor que embargasse la sepultura a vn defuncto, y sobre esto hizole ciertas protestaciones descomedidas, porque el Iuez le rogaua que se satisfiziesse con que hauia muerto en la prision que le tenia, y le dexasse enterrar; con esto se ensoberuecia mas aquel villano; y quando no pudo acabarlo con el: manda que le lleuen el defuncto a su casa, y le notifiquen vn Aucto, que le tracte bien, y honrosamente, donde no que a el y al defuncto los pongan en la carcel a entrambos en vn grillo: y diziendo y haziendo se le manda lleuar a su cama. El otro quando vio tal huesped en su casa, requirio que se le facassen, y nunca el Iuez quiso, hasta que el proprio le hizo lleuar, y enterrar a su costa.

CAP. IIII.[396]

QVando concurren dos obligaciones contra vno (que Hypoteco dos vezes vna misma cosa) la primera de cedula particular de mano de el que la empeño, hecha ante dos testigos, y otra postrera de escriptura publica: esta segunda (aunque sea postrera en tiempo) ha de ser preferida. Mas si la escriptura particular fuesse otorgada ante tres testigos, escripta por mano de el deudor y firmada de ellos, tal escriptura como esta, siendo primera, se preferira a la publica.

¶ Esta ley es harto buena para su materia, la Razon de ella, no por ser menos la obligacion que se haze por escriptura particular, que la que se haze por escriptura publica, sino porque facilmente podra hauer fraude contra la publica, haziendo otra obligacion por vna cedula particular con ante data (que es ponerle la fecha: antes de quando se otorgo) y por esto estorua la ley el credito de la escriptura**[[32]v]** particular. Mas esta razon cessa, quando es otorgada ante tres testigos, y firmada de todos, que aunque puede hauer la misma fraude las difficilmente se haria, y hecha se descubriria con mas facilidad, por ser mas los que interuienen en ella, y poresto se yguala a la publica en autoridad, y no differen en mas de en el tiempo.

CAP. V.

SI el señor devna cosa la empeña, o Hypote[397]ca a otro debaxo de condicion, y antes que la condicion venga, la Hypoteca a otro segunda vez, y teniendola empeñada, o Hypotecada a este segundo, se cumple la condicion, el primero tiene a ella mayor y mejor derecho que el segundo. Y si dos hombres (cada vno por si) empeñan vna cosa agena, a otros dos hombres apartadamente (a cada vno el suyo) el tenedor de la cosa tiene mayor derecho a ella, siendo agena: aunque se la empeñassen a la postre. Mas si empeñando vno vna cosa agena, el verdadero señor de ella la empeñasse a otro, este empeño del verdadero señor (aunque sea el postrero) vale, y ha de ser preferido, y tiene mayor derecho, aunque el otro tuuiesse la tenencia de la cosa.

CAP. VI.

EMmpeñandose, o Hypotecando vna cosa[398] a muchas y differentes personas, en diuersos tiempos, si el postrero dio sobre ella el dinero que al primero se deuia, para que se la diesse, y se la dio, este postrero sera preferido a los demas que hay antes del, porque succede en el derecho del primero que era preferido a todos, y si qualquiera de los que son antes de este postrero, quisiere hazer la misma ventaja, se le ha de dar a el el peño: antes que a otro de los siguientes, y les ha de ser preferido. Y lo mismo seria, si vn estraño lo hiziesse: por que este succederia en el mismo derecho del primero, y sera preferido a todos, y le estara la cosa Hypotecada, como si se la houieran empeñado.

¶ Esta es buena ley y praticable, especialmente para los que cobran algun juro de la hazienda Real, donde se tiene por costumbre que nun[399]ca haia mas de vn Priuilegio por do se cobra. Y si vno sucede (por venta, o otro contracto) en lugar de otro, dan le priuilegio nueuo, y rompen el antiguo. Lo mismo se haze quando suceden dos, o mas herederos en vn priuilegio de juro, chancellan el antiguo, y dan a cada vno Priuilegio por su parte. En todos estos casos tiene lugar esta ley, que si el Priuilegio que dan, es nueuo (quiero dezir, que le constituyen aquella quantidad) no es tal, como si haze mencion del otro, en cuyo lugar este juro sucede: porque en aquel caso guardarsele ha prioridad, respecto delos otros a quien aquel juro antiguo le preferia. Y sino haze mencion del sino quede nueuo se constituye, correra riesgo con el mas nueuo, y preferirsele han aquellos, que son mas nueuos que el juro en cuyo lugar el sue subrogado.

¶ Harto difusamente se ha tractado la materia de los Peños, y Hypothecas: la qual (como al principio dixe) es vna de las mas principales, y mas praticables que hay en el derecho, porque ninguna cosa se puede contractar, que no haya obligacion, y a la obligacion (como salga de la persona) se consigue la hypoteca, o peño. Resta ahora (que esta entendida la materia) declarar lo que al principio prometi, y las fraudes que en esto puede hauer de par[400]te de los contra yentes. La Hypoteca de por si no es contracto, sino qualidad de contracto, y assi como naturalmente no se puede dar Qualidad sin Substancia en que caya, ni Acidente fuera de subiecto (como no puede darse la blancura,[401] sino se da Subjecto en que este, ni orden sacerdotal, sino dan sacerdote, que es la substancia en que cae) assi la Hypoteca sola, no se puede dar, sino es respecto de contracto que ella affirme, que es lo mismo que de la fiança dixe: y por esso las parifique a entrambas, y dixe ser de vna misma naturaleza la fiança, y la Hypoteca. Por la misma razon se dan en todos quantos[402] contractos hay, como en la

Venta, en la Donacion, en el Deposito, en la Tutela, en el Dote, y generalmente en todos. Si alguien me dixere, que quando vno da sobre vna prenda dineros a otro, en este caso se da el empeño que haze contracto por si solo, es engaño grande, porque el contracto no es sino emprestido, que da de sus dineros, el que los da a el que los recibe, y para seguridad de aquel emprestido, entra la qualidad del Peño, o de la Hypoteca. Desto resultan dos cosas. La primera, que aun**[33r]** que la Hypoteca se junte con otro contracto, no podemos dezir que sea aquel contracto compuesto, y por el consiguiente reprouado (como arriba dixe) que por la mayor parte son todos los contractos compuestos demas de vn contracto, sino que junto con qualquier contracto, es Qualidad de el que le confirma: mas no contracto principal que le altera. ¶ La segunda es entender el comun error que hay, no solo en la practica del derecho, mas entre los que mas piensan saber de la Teorica. Si[403] vn hombre vende a otro vna cosa por cierto precio, y el comprador se la Hypoteca a la paga della, pregunto, si esta sera Hypoteca? todos concluien que es la mas fuerte hypoteca que hay, y que se profiere a todas, porque tiene origen dela misma cosa. Absolutamente tengo, y se ha de tener, que esta no es Hypoteca, ni se ha de contar entre las Hypotecas. La razon es, porque no le compete la diffinicion de hypoteca, ni el efecto, y dexadas longuerias a par[404]te, la Hypoteca ha de ser de cosa propria, del que la obliga, y en que no tenga derecho aquel a quien se obliga: En esta cosa que es la question. el que haze la Hypoteca, tiene menos derecho que el Vendedor a quien se haze. Pues como puede ser Hypoteca? Yo no lo entiendo, ni aun he hallado quien me lo sepa dar a entender, no se si es imperfection mia, o demasiada confiança de los que lo contrario tienen, si me preguntaren, que seruira aquella que ellos llaman Hypoteca? y que yo niego serlo, digo que es vn contracto: el qual no passa señorio en el comprador, ni le pierde el que le vende, sino que es condicional (de condicion tacita inclusa en el mismo contracto) que entonces sea suia la cosa de aquel que la compra, quando haia pagado el precio por que la obliga. Y con esto se saluaran dozientas questiones Meta[405]fisicas (de mucha confusion y de ningun fructo) que sobre esto se suelen mouer, si passa el senõrio de aquella cosa Hypotecada en el vendedor, o no passa? Y si passa el señorio de la cosa Dotal en el que recibe el Dote? o si esta en la muger el señorio, y la possession en el marido? Es facil de dissoluer todas estas difficultades, que son (nublados de aire) con esta distincion. De la Hypoteca que ellos dizen tenenios caso de lei expressa en el CAPIT. III. deste Titulo, que es donde me remiti para este lugar: que siempre que vno da dineros para comprar la cosa, si per esta razon se la hypotecan, se prefiere aquella hypoteca, a las mas antiguas, por que la cosa tiene origen de aquel precio que para su compra se presto, esta ley es muy justa, y va fundada en razon, porque el comprador que hizo aquella hypoteca realmente se passo en el, el señorio de la cosa comprada, y por esso como cosa suya la pudo hypotecar a aquel que ningun derecho tenia en ella, que es el que le presto el dinero con que el la compro. Con esto (si no me engaño) queda bien entendida, no solamente la materia, mas la naturaleza de todas las Hypotecas. Ahora veremos las composiciones que dellas puede hauer con otros contractos, en perjuizio de la conciencia del que los haze. ¶ De parte del que da el peño, o haze la Hypoteca, puede hauer vna de dos fraudes, La primera es quando obliga vna cosa, y da otra, como el Cid Ruy[406]diaz (Gloria del nombre Castellano) quando hinchio los cofres de arena, y piedras, y los empeño a dos Iudios amigos suyos, y ellos como hombres de bien (y no como quien eran) se fiaron de su palabra, sin inquirir mas los peños que les daua, y le dieron lo que pedia, y el Cid con la misma bondad (quando tuuo de que) les pago lo que sobre los cofres le hauian dado, y mas les hizo mucha merced por el riesgo que sin saber

lo, hauian corrido, si el se muriera antes de desempeñarlos: En lo qual el y ellos mostraron mucho valor y verdad. La misma fraude es, quando vno empeña vna cosa por otra, como si empeña vna cadena de alaton por de oro, o pieça sobredorada, diziendo que toda es de oro. La segunda fraude es[407] quando empeña, o hypoteca cosa agena por suia, y esto puede ser en vna de dos maneras, o que toda la cosa sea agena, o si es propria de el que la empeña, y si la tiene empeñada, o obligada a otro, este es grande cargo de conciencia, quando no lo declara, y especifica. ¶ Por parte del que recibe la cosa en Peños, puede hauer fraude, quando vsa de la cosa empeñada, y[408] aqui hai la composicion que dixe de los dos contractos. El vn contracto es el claro: cuya qualidad vino a ser el Peño, y la Hypoteca. El segundo es otro de Prestamo: el qual consiste en**[[33]v]** el vso de la prenda, que assi como prestandola a aquel que la tiene en Peños, se podia aprouechar de ella: porque para este efecto se la prestaron: assi le aprouecha de ella sin hauersela prestado, sino dado para seguridad. De manera que por ninguna via ni forma, directe ni indirecte, se tiene de aprouechar de la cosa empeñada, el que la tiene en Peño, por que ya es vsura. Este es vn gran nido de Logreros, que huelgan de prestar su dinero sin interesse sobre prendas, en que ellos ouedan tener el vso, o los fructos, assi como sobre vna heredad de viña (o cosa semejante que de fructo) dan sus dineros y tienen la en prendas, y lleuan el fructo. Suelen dezir que como el otro se aprouecha de sus dineros: porque no se aprouecharan ellos dela heredad del otro? Este es Logro claro y limpio, sin maldito el reboço, como si diesse quatro, porque a cierto tiempo le diessen ocho. A el inconueniente que ponen se les responde, que la naturaleza del dinero no es dar fructo, y la[409] de la heredad es darle, con esto conclusio, que qualquiera cosa que de ella interesse, mas de la seguridad desu deuda, es obligado a restituyrla, y tomarla en cuenta, para que sobre ella se le pague su principal. Mas casos puede hauer en que el vso no sea peccado, como si es vna Fuente de plata y se sirue de ella en vna fiesta, que ni por aquello vale menos, ni haze daño a su dueño. Si es vn cauallo y le haze passear, o se passea en el porque no se manque, y no por aprouecharse del. Si es vn tapiz, y le cuelga a vna fiesta: porque no se apolille, todos estos casos seran permitidos, Dixe sino haze daño a su dueño. Porque aunque la cosa no le reciba, si a su dueño haze daño, no puede vsar de ella, como si tiene empeñado vna cadena, o pieça de oro, aunque la traia no se gasta, ni vale menos el Peño. Mas si la truxesse con[410]tra voluntad de su dueño (por que era desacreditarle, y dar a entender que tenia sus cosas empeñadas) en tal caso ni la podra traer, y traiendola pecca mortalmente: Sino que la ha de tener para sola su seguridad, y no para otra cosa. ¶ Retiniendo el caso que puse de la viña, pregunto si vno comprasse aquella viña[411] por cierto precio, a condicion que dandoselo dentro de dos años, la venta fuesse ninguna. Si a este tiempo, o antes el señor de la viña da el precio, la venta se deshaze, y los fructos deste medio tiempo (no hai duda sino que el que los lleuo) los ha de tomar en parte de pago, y sobre ello le han de pagar lo que dio. Mas que seria sino se pago el precio al tiempo, si sera obligado a restituirlos? De derecho ciuil (si la venta fue condicional) cierto es que se retrotrahe atras, y es visto por no hauer purificado la condicion, que se ha de hauer la venta por hecha desde que se celebro: y por el consiguiente los fructos son de el que los halleuado. Mas en derecho de conciencia, yo ternia lo contrario, alomenos no me osaria affirmar en e[412]llo. Bien se que en quanto a la venta, no hai duda, y que en quanto a los fructos que son cosa accessoria de lo principal, y por el consiguiente han de seguir a quien sigue la cosa vendida. Mas tras esto descompongo este contracto, que aunque parece Venta condicional, no es sino emprestido con Peño, y se resuelue en este contracto. Yo os

presto por esta viña el precio que os doy por ella, y quando dentro de dos años no me lo dierdes, ha de quedar vendida por el mismo precio, y este es contracto reprouado por ley expressa, como vimos en el Titulo delos Peños. Desto sirue saber resoluer los contractos a sus primeros principios, y elementos, de donde se componen: Mas si el[413] contracto fuesse desta manera, que vno vendiesse a otro la viña sin fraude ninguna, ni confiança ni de otra manera, sino por su precio raso, y vendida, el comprador le dixesse, si dentro de tanto tiempo vos me dierdes este mismo precio: yo os la tornare a vender por el, no hai duda, sino que con buena conciencia lleuara los fructos della. Y quando el otro le diere el precio, sera obligado a vendersela, como prometio: mas en este caso desde luego queda por señor puro y perfecto de la viña, el que la compra. Con esto queda acabada la materia de las Hypotecas, y todo lo tocante a las obligaciones generales. Ahora se siguen los Contractos particulares: de los quales el primero sera el Deposito, por el mucho parentesco que tiene con los Peños.

De el Deposito.

TITVLO XVIII.

[34r] CAP. I.

DEposito (que la ley del fuero lla[414]ma Encomienda: y la de la Partida Condesijo) es Entrego que vn hombre haze de su propria cosa a otro en guarda, fiandose de el: viene de Condessar, que quiere dezir guardar. Hazese en vna de tres maneras, o de voluntad del que le haze, o por necessidad quando (por fuego, o tormenta) da sus cosas en guarda a otro, porque no se le pierdan. La tercera quando el juez mete en mano de Fiel la cosa sobre que se litiga, hasta que se libre por juizio a quien se ha de adjudicar, de este se tractara al fin del titulo.

CAP. II.

EL deposito propriamente se haze de bie[415]nes muebles, y no ha de hauer precio de por medio: por que entonces seria contracto de Arrendamiento, y este tal sera obligado a mayor guarda de la cosa, que el verdadero Depositario, que es el que lo es de gracia. En este contracto no passa el señorio de la cosa Depositada, en el Depositario, sino fuesse de lo que se Cuenta. Pesa, o Mide, que de esto passa el señorio, y esta obligado a boluer otro tal, y tanto como recibio en guarda.

CAP. III.

EL que recibe Encomienda de otro, deue[416] dar la misma cosa que recibe, y no puede vsar della en ninguna manera, y si fuere la encomienda de dineros, oro, o plata, recebido so cerradura, y no por cuenta ni peso, no pueda vsar dello, so pena de pagarlo con el doblo. Mas si por cuenta, o peso recibiere dinero, oro, o plata en massa, boluiendo otro tanto y tal como era lo que recibio, pueda vsar dello.

CAP. IIII.

QVien recibe de otro Encomienda, sea[417] obligado a darse la quando se la pidiere, y no pueda hazer prenda en ella, ni retenerla por deuda que se le deua, ni por otra causa, sino fuesse siendo proprio suio. ¶ Si algun Robador, o Ladron diere a guardar alguna cosa de hurto, y se encarga della, no sabiendo el depositario que lo era, si el dueño de la cosa la viniere a pedir, ha se la de dar, y no a quien se la entrego. Mas si el dueño no se la demandare, ha la de boluer a quien se la dio (aun que se pique es ladron) si fuere arraigado en la villa, y que della le dara cuenta, quando se la pidiere.

CAP. V.

LA obligacion de el Depositario passa con[418]tra sus herederos, y ni el ni ellos la pueden retener (quando el señor la pide) aun que sea por las despensas que en la misma cosa han hecho, ni por compensacion de deuda que se les deua, ni por otra razon, y han la de boluer conlos fructos y rentas que huuiere rentado.

CAP. VI.

COmo passa la obligacion del Deposito con[419]tra los herederos de el Depositario: assi tambien passa a los herederos de el que dio el Deposito, para pedirle a el Depositario, o a sus herederos. Y los herederos de el Depositario (si es el Deposito de especie cierta) le han de boluer como se deposito todos juntos. Y si es de quantidad que consista en Peso, Cuenta, o Medida; cada heredero sera obligado a la paga, a rata por la parte que heredo. Y si es especie cierta (como sieruo, cauallo, o otra cosa semejante) ha se de dar a todos los herederos de el defuncto juntos, y sino se conuinieren para el recebirlo, den lo al que de ellos diere buenos fiadores de redrarlo, y si todos se offreciessen a lo mismo: tengase la cosa el que la tiene en encomienda, o pongala en vn monesterio, o yglesia, hasta que se juzgue quien es el heredero, o quien lo ha de hauer.

CAP. VII.[420]

SI el Deposito es de especie cierta, o que no sedio por cuenta, peso, o medida: hallando se en los bienes de el Depositario, se ha de boluer a cuio es, o a sus herederos sin excepcion alguna, Mas si no se halla, o si se dio: por Cuenta, Peso, o Medida, se ha de preferir a todas y qualesquier deudas: porque este es priuilegio de el Deposito: excepto quando hai Hypoteca general de todos sus bienes, señaladamente, o parte de ellos, o alguna deuda mas antigua que el Deposito, o si fuesse deuda de Sepultura, o dinero dado para reparo de casa, o de naue que se iua a perder sino la rehizieran, o deuda dotal, o de el Rey, o que decienda de Delicto hecho antes del Deposito. Tales deudas como estas (y no otras) se prefieren a el Deposito.

CAP. VIII.

EL Deposito se puede hazer en qualquie[421]ra persona, Libre, Sieruo, o de oreden: Y en**[[34]v]** qualquiera que se haga, esta obligado a guardarla con toda lealtad, que por su culpa no se pierda, o empeore. Culpa graue se llamara, quando en guarda de la cosa depositada no

pusiere el depositario aquella diligencia, que la maior partida de los hombres suelen poner en sus cosas. Mas si fue por culpa liuiana (que es la menor que la graue) no esta el Depositario obligado a el daño, si no es en tres calos. El Primero, si el Depositario se obligo a qualquiera culpa, aunque fuesse liuiana. El segundo, si el Deposito se hizo por ruego del Depositario mismo. El tercero, si lleua precio por el Deposito, Culpa liuiana es, no poner aquella acucia y femencia, que otro hombre acucioso y sabidor deuia poner.

CAP. IX.

EL Deposito que se haze en la Yglesia, o mo[422]nasterio, con otorgamiento de el Perlado, o en presencia suia (no lo contradiziendo) el y su Cabildo estan obligados a restituirlo. Mas si en vno solo se hiziesse, aquel solo seria obligado, fuera si se prouasse hauer lo conuertido, y gastado en pro de todos, que en tal caso todos seran obligados a la paga.

CAP. X.

EL señor de sieruo o Maiordomo, a quien[423] sin mandado de su señor se dio en guarda alguna cosa, si la perdieren, o se fueren con ella, no esta obligado el señor a pagarla: sino que la demande a quien la dio.

CAP. XI.

EL que recibe en guarda qualquiera cosa,[424] por precio que le den, si se perdiere (aun que no haia sido por su culpa, ni pereza) sea obligado a pagarla: sino fuere muriendo de su muerte natural.
¶ La razon desta Ley es, la que arriba ha dado la dela Partida, que el contracto desta Ley no se puede llamar Deposito, sino de Alquiley, porque hai precio de por medio.

CAP. XII.

LA muerte, o perdida dela cosa Depositada[425] (siendo sin culpa del Depositario) es a riesgo de el señor de ella, sino es en quatro casos. El primero, si el Depositario se obligo a pagarla, en qualquiera manera que pereciesse. El segundo, si pidiendose la no la entrego, y muere eneste medio tiempo. El tercero, si fue por su culpa, o engaño del Depositario. El quarto, si el Deposito se hizo en pro del Depositario, y no por otro respecto.[426]

CAP. XIII.

EL que niega la cosa que tiene en guarda, o no la quisiere dar, paguela con otra tal.

CAP. XIIII.

EL Depositario que niega el Deposito or[427]dinario que le sue hecho, prouandosele, esta obligado a restituir el Deposito, y los daños y menoscabos que por el negarlo se le recrecieron a quien lo hizo, conforme a el juramento de la parte: moderandole el juez si le pareciere

excessiuo, y si son menoscabos se han de entender, no los que pudo ganar con la cosa, sino el daño que le vino: como si pago con penas, o costas, lo que hauia de pagar con el Deposito sino le fuera negado, y si era cosa de fructos, ha de pagar el Depositario los que lleuo, hasta que se le pidio, y despues que se le pidio a el, o a sus herederos, los que lleuo, y pudiera lleuar el señor de ellos. ¶ Si el Deposito no era de los ordinarios, si no que le recibio en fuego de casa, o perdida de naue, si lo niega, y se le prueua, ha de pagar el doblo, por que entonces no puede el señor de la cosa proueer se a quien lo puede confiar, sino al que primero ve, a aquel da sus cosas.
¶ La lei, antes desta que es de Fuero esta differente de la Partida: por que el Fuero pone pena limitada (que es el doblo) y la de la Partida solamente le da en el Deposito que se haze por fuego, o tormenta, y en los otros no da mas de la paga del daño.

CAP. XV.[428]

EL Depositario que no da la cosa que tiene en encomienda al señor de ella, quando se la pide, pague se la, si se perdiere por ocasion, o por otra causa, fuera si la tuuo por alguna cosa que hauia por hauer, y el dueño no se la quiso dar.

CAP. XVI.[429]

EL que haze Deposito de Esclauo, sabiendo que era ladron, y no apercibio de ello a el Depositario, esta obligado a pagar el hurto que le hiziere: mas sino lo sabia, tiene escogencia de pagarlo, o desamparar el esclauo.
¶ Esta ley es muy buena y puede se traer en argumento a la Doctrina general en que se fun-**[35r]**da, y no solo a el exemplo que pone, como si deposita esclauo que se leuanta de noche, y haze daño durmiendo, o cosa semejante.

CAP. XVII.

EL que tiene encomienda de otro, y dize[430] que se le perdio, y otras cosas delas suyas con ello (aunque quiera jurar que la perdio) la pague, porque no es razon de ser sin pena, el que guarda peor las cosas encomendadas, que las suyas.

CAP. XVIII.

EL hombre que tiene cosas agenas encomen[431]dadas, y se teme de quema, robo, o perdida de mar, o otra cosa semejante, y libra sus cosas y no las de la encomienda, esta obligado a pagarlas a su dueño. Mas si saluo parte de sus cosas: y ninguna de la encomienda, o saluo toda la encomienda, o parte de ella, y ninguna de sus cosas proprias, o parte de ellas, reparta se la perdida, y daño por todo, y pague el señor de la encomienda la parte que le cabe.

CAP. XIX.

QVandola casa donde esta la cosa Depo[432]sitada se acendiere, y los que van a matar el fuego la roban, o hurtan, paguen la pena conforme a la Lei, y si el Depositario cobra la cosa

encomendada, la entregue a su dueño. Mas si la cobro, y despues la niega, o si (no siendo assi) dixere que se quemo, o que se la hurtaron, y despues se la hallaren en su poder, o que las enageno, pague las Nouenas.

CAP. XX.

EL que tuuiere cosa de otro encomendada[433] para guardarla en su casa, y la casa se le ardiere, si luego (aquel mismo dia que se quemo, si fue dedia, o denoche el siguiente) jurare que la cosa Depositada se le quemo con las demas cosas suias, sea creido, y no sea obligado a boluerla. Esto mismo sea si le robaren en su casa, y siendo de noche pareciere rastro de pared horadada, o puerta quebrantada, o cosa semejante: aunque si es de dia, no se requiere este indicio, porque los ladrones que dedia hurtan no suelen horadar pared, o quebrantar puerta, sino es en lugar iermo, jurando (aquel dia que acaecio el fuego, o el robo, o si fue de noche el siguiente) que con sus cosas le fue hurtada la encomienda, no sea obligado a cosa alguna, y lo mismo si dixere que lo perdio por aguaducho, o por otra ocasion derecha: mas sino lo jurare, en estos cases susodichos, ha lo de pagar por entero a su dueño.
¶ Esta lei es muy singular (aun fuera de la materia que tracta) para que en todas las causas conjecturales es necessario que ante todas cosas conste del fundamento de la conjectura, conforme a[434] lo que note en el General de los Delictos: Que si vno quiere insamar a Pedro que hurto vna cosa, ante todo ha de constar que aquella cosa fue hurtada: y assi en el caso de esta Lei, se esta a el juramento de la parte, mas ha de constar del fuego, o del robo, donde el dize que la perdio, o le fue hurtada, que en suma es lo que tengo notado, que primero que conste de la qualidad (que es el delinquente, o lo perdido) ha de constar de la substancia, que es saber el tal delicto, o perdida.

CAP. XXI.[435]

EL que dedos hombres recibe en Encomienda alguna cosa, no la de a el vno, sino a todos los que se la dieron, so pena de tornar la a pagar a cada vno de los otros por entero, o su valor. Y si le dieren carta, aluala, o escriptura en fieldad (algunas partes que litigan) no la de a el vno sin el otro, so pena de pagar el daño doblado a aquel a quien no la huuiere dado. Y lo mismo es de qualquiera otra cosa litigiosa.

CAP. XXII.

NIngun Deposito de los que se hazen en[436] Recusaciones de los del Consejo, o en qualesquiera otras causas que llos mandaren hazer, no se pongan en poder delos Escriuanos de Camara, ante quien passare la causa, o negocio en que se manda hazer el tal Deposito.

CAP. XXIII.

ENn el libro (que ha de estar en poder de el Presidente de la Audiencia) donde se asientan[437] las condenaciones de penas de Camara, se escriuan assi mismo los Depositos, que se huuieren mandado hazer a las partes en poder de el Depositario, y el Escriuano de la causa, lo assiente

el mismo dia que se hiziere, para que haia cuenta y razon, so pena de pagar el tal Deposito con el doblo.

Annotacion de el Deposito.

EL Deposito (como hemos visto) es Contracto Real, de cuia Substancia son dos cosas. La primera, que no haia premio al Depositario: por que si le hai, dexa de ser Deposito, y se conuierte en Arrendamiento, aunque impropriamente le llamamos Deposito, y assi la Lei (que reparte a cada vno la carga y proue-**[[35]v]**cho por igual) al verdadero Depositario obliga a menos que al que se lo pagan. En quanto a la conciencia de entrambos extremos, remitome a lo que dixe en los Peños: por que el Peño verdaderamente es Deposito, que se[438] haze de la prenda para seguridad de la deuda, puesto que el Depositario tiene vn poco de mas licencia para vsar de la cosa Depositada, por que no tiene dado nada sobre ella (y el vso del Peño por poco que sea, se conuierte en Vsura) mas esto ha de ser con gran Recatamiento, y Discrecion, teniendo por cierto, que el señor de el Deposito no recibe pesadumbre de ello. La segunda es que haia Entrego Real de la cosa[439] Depositada, porque Deponere en Latin, y Depositar en Romance, quiere dezir Poner en poder de otro, y lo que no se Entrega no se pone, assi que el Deposito ni puede ser fingido,[440] ni quedar en poder de otro (como la Hypoteca) sino de el Depositario. De esto queda conuencido necessariamente, que no puede hauer Fiança Depositaria, que es quando en causa (por la maior parte) criminal, o Ciuil, vn[441] Fiador, se constituie por Depositario de la cosa, o Pena que fia. La Constitucion es Ficion, la Ficion repugna a la Realidad, el Deposito es Verdad Real, luego la Constitucion Repugna al Deposito, esto no recibe respuesta, y lo contrario es disparate de Iuezes que saben poco: porque si la pena esta por venir, como se puede depositar? y el Fiador de la Pena, es Deudor Condicional, si se caiere enla tal Pena, el Depositario es Deudor de cosa recebida (y por el consiguiente) ya passada, pues como se podra juntar lo Passado con lo por venir (que son Contradictorios) no hauiendo tiempo presente de por medio? Es esto de mucho efecto, por que aunque se haga Fiança de estas que llaman Depositarias, se ha de hauer por Fiança Personal (y qualquiera otra Deuda se le preferira) y no sera hauida por Deposito.

SECRESTO.

EL Capitulo. 1. de este Titulo haze mencion de el Secresto, y en ninguna parte se tracta del, por esto conuerna breuemente declararla porque es mui necessario y Practicable, y a que se resueluen muchos otros Con[442]tractos. Secresto propriamente es Deposito Iudicial que el Iuez haze de su oficio. Diuidese en Ciuil, y Criminal. El Ciuil es en dos maneras, Vna quando es de cosa Litigiosa, que se pone en Fieldad, hasta que se adjudique a cuia es, y este siempre se haze a pedimiento de parte. La otra es[443] quando algunos bienes estan desamparados, o no parece el señor dellos, crian vn Defensor (en quien se Secrestan, o depostian) para que los beneficie, aliñe y defienda. Este no se puede criar sino es hechas las diligencias (por informacion y pregones de la absencia del Señor de ellos, o impotencia, si es Menor, Inhabil, o Rebelde) que no hai quien por el los defienda. Declarado esto por Acto, se procede a criar el Defensor, de otra manera es Ninguno todo lo que se haze. El Secresto Criminal es en dos maneras,[444] Rebeldia de causa Ciuil, llamase Asentamiento, de el qual tracte en el Titulo

delos Asentamientos, este se haze siempre en la parte contraria de el Demandado. Otra es por Delicto, quando se Secrestan bienes de Delinquente (porque por razon de el Delicto) haze quasi Contracto con la Iusticia (cuio hazedor es el Iuez) y le obliga aquellos bienes, y el Iuez es hauido por verdadero Señor dellos para hazer el Deposito, y con el como con verdadero señor ha de tener cuenta el Depositario, hasta que cesse la causa del Secresto, y los mande restituir (en todo, o en parte) al Señor cuios eran. En todo[445] Secresto tenga el juez cuenta con mandar recebir Fianças bastantes de el Depositario, o Defensor, porque sino lo haze, pagara de su casa el daño que huuiere. De poco tiempo a esta parte se ha introduzido en las principales ciudades[446] de el Reino, Oficio de Depofitario general, y es Oficio publico a prouision de el Rei.

ENCOMIENDAS.

ENcomienda (que como he dicho es Deposito) quiere dezir Encargar, assi dezimos[447] Encomendar a Dios vn Anima, que es echarla a su cargo. Oi tenemos tres maneras de Encomiendas, Ecclesiastica, de quien tracte en el Titulo de Patronazgo. La segunda es Enco[448]mienda de Indios, de quien tracto en el Titulos de las Mercedes de Rei. La tercera es Mi[449]litar, de quien tracto ahora. ¶ De todas las Ordenes de Caualleria, que hai (y ha hauido) en la Yglesia de Dios, creo (y aun lo affirmo)**[36r]** que las mas antiguas de quantas hai, son las de Castilla, mas que los Templarios, y mas que la Orden de Prussia. La mas antigua de todas es la[450] de Sanctiago de el Espada, a aduocacion del Apostol Sanctiago el Maior (primo hermano de nuestro Saluador) Patron de España, llamose del Espada, porque traen por insignia vna Espada sangrienta en los pechos, que aquella[451] es la figura delas espadas Ginetas antiguas, cuio pomo era llano, y no como ahora redondo, y la cuchilla corta y seguida, quasi tan ancha junto a la punta como al recaço. Professan los Caualleros de esta Orden, la Regla de Sancto Augustin. El Maestre de ella era Maestre de Castilla, Portugal, y Aragon, despues se leuanto Portugal y criaron Maestre que oi hai, mas no tiene esta orden en aquel Reyno el lustre y autoridad que en Castilla. Yo vi vn Negro atezado con vn habito, y por cierto que no cai en preguntar si era horro, mas toda Castilla le vio, quando caso la Magestad de el Rey don Felipe nuestro señor la primera vez en Salamanca. Vn amigo mio hombre de credito me dixo, que vio en Portugal vn Boticario con su cruz de Santiago dar recaudo en su botica, por esto no se puede traer en Castilla habito de Portugal, ni de Roma, y a quien los traelos castigan rigurosissimamente. Otra orden es[452] la de Calatraua, traen vna Cruz colorada de braços iguales, y bueltas a la punta, professan la Orden de sanct Benito, por la Reformacion de Cistel, que es la de sant Bernardo, El Maestre de esta orden lo era tambien en Portugal, y Aragon, mas Portugal hizo Maestre por si, llama se en aquel Reino Maestre de Auis. de el lugar donde esta la cabeça. A imitacion de esta Orden, y con la misma cruz sino que es[453] verde hizieron los Leoneses (quando tenian Rei) otra orden que llamaron de Alcantara, de el lugar donde reside el Conuento de esta Caualleria, fue en sus principios esta Orden Suffraganea a la de Calatraua, despues hizo Maestre por si, aunque la de Calatrauaen los Capitulos que haze, siempre elige dos Visitadores, vno para Portugal, y otro para Alcantara, mas es es de ningun efecto esta Visita, so lo para no perder su possession. Estas Ordenes son proprias de Castilla. Hai otras, cuias cabeças son fuera de estos otros Reinos, la de sant Ioan de Rodas, cuia cabeça esta en Malta. en[454] Castilla tiene dos gruessos

Prioratos, los maiores de toda su Orden, vno de Castilla, y el otro de Leon, y Encomiendas muy crecidas. Otra orden hai de sant Anton, cuia cabeça es en Francia, en Castilla entiendo que es Co[455]mendador maior el de Castro Xeriz: mas esta orden no es Militar, sino de Clerigos que administran la Hospitalidad de sant Anton, trahen vn Tau azul en los pechos, que es vna cruz sin cabeça. Otra orden es la de Sancta[456] Maria dela Merced Redempcion de Captiuos, los maiores della se llaman Comendadores, su Instituidor fue el gran Rei Don Iayme el Conquistador, que gano el Reyno de Valencia, es Orden del Reino de Aragon: aunque sus religiosos pretenden que es Orden Militar, y assi traen vna cruz sobre las barras de Aragon, tengo la por Orden Monastica. Lo mismo pretenden los Religiosos dela Trinidad, no se llaman Comendadores, aun que traen Cruz de Encomienda. Otros Comendadores hai en Burgos,[457] que administran el Hospital Real de aquella ciudad, votan castidad biuen capitularmente (aunque todos en vna casa) cada vno sobre si, son treze, traen el habito de Calatraua, y en la junta de la cruz vn castillo de oro, y la cruz en medio de el pecho, no como los demas sobre el lado izquierdo; el maior de ellos se llama Comendador Maior, no tienen Encomiendas ni otra promocion, mas de la Racion que les dan desde el primer dia que toman el habito. Estas son las Ordenes que hai en Castilla. En Portugal hai otra que llaman de Christus, y es la prin[458]cipal de aquel Reyno, tiene Maestre, es orden Militar, traen vna Cruz colorada vana perfilada de blanco y oro. En Valencia hai la de Montesa a aduocacion de sant Iorge Patron dela Co[459]rona de Aragon, tiene Maestre y Encomiendas de mucha qualidad, y harta Renta para aquel Reyno, llama se de Montesa de vna villa de aquel Reyno donde tienen su Conuento: Es Orden en cierta manera sufraganea a la de Calatraua, traen dos faxas coloradas en cruz. En Nauarra hai otros Comendadores, que lla[460]man de Ronces valles, es Orden de que hai poca noticia, porque deue estar quasi deshecha, no es Orden Militar, desta Orden tiene vna Encomienda el doctor Azpilcueta (vulgarmen-**[[36]v]**te llamado Nauarro) muy conocido por su erudicio, y Escriptos. Otra orden hai de Sanctispiritus, que aunque trahen cruz, y hai con[461]uentos della, no es ordinaria, sino es para Religiosos que se salen de otras Ordenes, suelen entrar en esta, o enlos Reglares de S. Augustin. Estas son las Ordenes de Encomiendas que se me ofrecen: delas quales he querido dar este breue gusto, por que es bien que se sepan, y no tracto de sus instituciones y principios, por ser ageno de nuestra materia. Tornando a la qual digo, que las Ordenes de Castilla tenian sus maestres, a cuia prouision eran las Encomiendas de su Orden, y ahora lo sona la del Rei, que es Administrador de todas las Ordenes (como declare en el principio de el libro quarto.) Estas Encomiendas eran entonces (y son ahora) vn[462] Deposito de la Propriedad de la Encomienda, que se haze en el Comendador, y assi esta obligado a restituir (quando se muere) el Deposito de la Propriedad, que se le hizo, y si en ella hai diminucion, la han de pagar el, o sus herederos, y los Fructos de este medio tiempo son suios, que en efecto es ser Vsufructuario de aquella Encomienda. Y incidentemente queda entendida la naturaleza de el Vsufructo, que[463] es Deposito de la Propriedad de aquella cosa en que esta constituido el Vsufructo, y lo mismo es del Maiorazgo, que es Deposito de la Propriedad de el Maiorazgo, y por ser el vno[464] y el otro Depositario, son obligados a restituir el Deposito de la Propriedad (que se les hizo) tal y tan bueno como les fue Depositado. Torno a las Encomiendas, y a la conciencia, que puede hauer en ellas; Todas las Encomiendas tiene sus rentas situadas en vna de dos cosas O en rentas decimales Ecclesiasticas, o en bienes libres, seglares, llanos y Realengos, como

Vassallos, Dehesas, Casas, Molinos y otras cosas semejantes, que tienen por merced de los Reies, y Limosnas que en diferentes tiempos[465] les han hecho diferentes bienhechores. Si los bienes son de esta segunda especie, el Comendador tiene libre disposicion dellos, como si fuessen en Propriedad suios, Mas si son de los Ecclesiasticos, no tiene mas administracion en ellos, que qualquiera clerigo enlos de su beneficio.[466] La razon es, por que los diezmos Ecclesiasticos son de derecho diuino afectados para el seruicio de Dios, y de su Yglesia, assi la Material, como la Viua, que consiste en sustentacion del Ministro (muy moderada) y en remedio de los pobres suios con estos bienes, este derecho no le pudo quitar el Papa, ni el Rei, por que es Diuino, mas pudo el Papa interpre[467]tar, que era bien se que gastassen contra Infieles en la guerra que es la mas santa obra que hai, y mas necessaria, y por esto los adjudico a ella, esta causa cessa, porque no hai aquella guerra: alomenos tan vrgente, luego tornan los bienes Ecclesiasticos a su naturaleza, pues cesso la causa, por cuia causa fueron desencasados de ellas. Y esto mismo digo, de los que tienen com[468]pradas Tercias de Diezmos, y otros bienes de Yglesias (los quales no paro en si los pueden tener, o no) mas presupuesto que puedan, digo que estan obligados al mismo vso que he dicho, diran me que en cambio de estos, tienen los Clerigos otros bienes seglares, y que los Reyes les han hecho Merced, o Vendido estas Tercias, a lo postrero tengo respondido que el Papa, ni el Rei no pueden quitar lo que es de derecho Diuino, y alo primero digo, que la cuenta que el Clerigo ha de dar, no excusara al seglar la suia: sino que cada vno terna por Fiscal a su peccado, el Clerigo (por su officio) ha de dar razon como gasta los bienes seglares[469] que por estar afectados a la Yglesia, son tan Ecclesiasticos como los demas, y los bienes Ecclesiasticos no pueden dexar de ser lo que son: aun que los seglares pueden dexar de ser lo que son. Esta razon en mi pecho no tiene respuesta, sino que se de a Cesar, lo que es de Cesar, y a Dios, lo que es de Dios: el qual para siempre y sin fin sea loado, pues me ha traido al puerto de este Libro primero, donde (lo menos mal que he podido) he tratado los Contractos Personales, y Mixtos, y Depositos, y la Materia de Actiones, y Obligaciones.

Fin del libro primero.

¶ *Regi sæculorum immortali inuisibili, soli sapienti Deo,*
Honor & Gloria in sæcula sæculorum. Amen Amen.

2

[37r] LIBRO SEGVNDO DEL ARTE DELOS CONTRACTOS EN EL qual se tractan todos los Contractos Reales que perpetuamente, o por tiempo, transfieren el Señorio de lo que se Contracta.

PROLOGO.

LOS Contractos Personales y Mixtos fueron Subjecto de el Libro passado, como los Rea[470]les seran de este: porque en estos dos Libros se comprehendan todos los Contractos Regulares, introduzidos por el Derecho delas Gentes, en el que se sigue, se tracte de los Irregulares que el Derecho Ciuil (o por mejor dezir) la codicia de los hombres hallo para

cubierta de sus desordenados apetitos: Mas no faltara, quien le parezca que he guardado mal lo que ahora digo, y lo que al principio prometi (de guardar los Contractos Reales para este lugar) hauiendo tractadado en el Primer libro el Contracto de el Deposito, que es puramente Real. Es de saber[471] que todos los Contractos que hai, vnos enagenan el Señorio de la cosa contractada, otros no, los que no le enagenan, son propriamente los Personales, y Mixtos, que solo tractan de obligarse a lo que han de hazer, mas no porque desde luego lo comiencen, que si incontinenti pagasse el obligado lo que se obliga, o el Fiador lo que fia, no hauria obligacion, ni Fiança, mas por esso la hai: porque no se haze luego lo que se ha de hazer, y el Deposito aun que es vno de los Reales, con ninguno de ellos tiene semejança, y tiene la muy grande con los Personales, en que no se enagena por el, el señorio de la cosa Depositada, perpetuamente ni por tiempo, y a esta causa le puse al fin de los Contractos Personales, y Mixtos, porque en el, y en ellos se considera[472] principalmente, la Persona de los Contraientes, y la cosa contractada es hauida por accessoria. Los Contractos que ahora vienen, son los[473] que propriamente se pueden dezir Contractos Reales, porque en ellos (mas que en los passados) se considera por principal la cosa contractada, y la persona es accessoria a la cosa. Los principales dellos son la Donacion, y la Vendida, y de estos el mas noble y mas alto es la Donacion: porque es el acto por donde vno semeja, y mas se allega a la naturaleza de Dios nuestro señor: cuio officio, es hazer merced a todas las criaturas, assi plantas y cosas in[474]sensibles, como a los animales. que a todos da vida y ser, y dada se la conserua, y por esto es Dios, que si fuera la donacion que nos haze, por causa deuida a nosotros, ya no fuera Donacion, sino paga, y si nos la diera por su interesse, fuera Recaton que grangeaua, y no Dios que hazia merced, por ser tanta su bondad tiene esta obligacion de dar, no por respecto de nosotros a quien da, si no por si mismo. Y su hijo maestro y señor nuestro IESV CHRISTO, en quanto hombre no[475] leemos en su sancto Euangelio que jamas pidiesse lo que hauia menester, sino que sempre dio, hasta dar se a si mismo, y assi aconsejo a sus discipulos que lo hiziessen. Por el contrario, el officio del Demonio es vender y comprar, que por[476] poco contento que da, quiere comprar el anima del hombre, que es lo mas precioso del. Estos dos Contractos seran la Materia deste libro: [477] porque son padres de todos los demas, y dellos proceden por la orden que ahora veremos: Presupongo que naturalmente, y en derecho, pueden ser dos cosas entre si, Contrarias en vna de dos maneras, o simplemente Contrarias, o Repugnantes (que los Logicos llaman contradictorias). Repugnantes se[478] llaman aquellas, que concedida la vna se destruie la otra, como Muerte y Vida, son en si de tal qualidad, que si damos Vida, repugna hauer Muerte, por el contrario si damos Muerte, repugna hauer vida, assi es la Iusticia y la fuerça, y generalmete todo lo que llamamos incompatible, que son las cosas que no se pueden compadecer en vn subiecto, juntamente y a vn mismo tiempo, y estas tales en ninguna cosa pueden conuenir aun que sea en Genero.

¶ Contrarias son las cosas que aun que la vna no[479] pueda ser juntamente con la otra, mas da se alguna conuenencia entre ellas, y pueden entrambas ser falsas, mas no entrambas verdaderas, como si vno dixesse: Todos los hombres son delinquentes, y otro dixesse. Ningun hombre hai delinquente. Estas dos propositiones son entre si contrarias, por que no pueden juntamente**[[37]v]** ser verdaderas, y dezir verdad entrambos los que las affirman: mas bien pueden ser falfas entrambas. Tomado el ecemplo en Sodoma la ciu[480]dad que Dios destruio por sus peccados, no pudiera dezirse. Ningun peccador hai en Sodoma, porque los hauia (y

muy muchos) a cuia causa Dios destruyo la ciudad con sus moradores, tan poco se podia dezir. Todos son peccadores en Sodoma, porque dentro estaua el sancto Lot con su casa, que no eran peccadores, y por el consiguiente la Proposicion era falsa, de manera que assi como no pueden delas dos cosas Repugnantes (que estan en, es, y[481] no es) dexar de ser la vna falsa, y la otra Verdadera, assi las Contrarias, no pueden ser juntamente Verdaderas: mas bien pueden ser juntamente falsas. Y de aqui nace que han de conuenir en algo, como el hombre contraria natura tiene a el Cauallo, mas no repugnante, por que con el Cauallo conuiene en el sentido vniuersal, y en ser animal, puesto que en la razon y figura sean muy contrarios. Assi en los colores, lo Blanco contrario es de lo Negro, mas no Repugnante, que si lo fuera, en no siendo el oro Blanco (como no lo es) huuiera de ser Negro, y tan poco lo es sino amarillo, que no es lo vno, ni lo otro: porque conuienen estas dos colores en el genero generalissimo, que es ser Acidente, y en el genero que son Color, y puede lo blanco passar a ser negro, y lo negro blanco, sin destruirse la substancia, sino alterar se de los mismos acidentes. Como si a vn barniz blanco le echan alguna cosa (que[482] le pare la color vn poco muerta) se haze como nuuado. Si le echassen despues Caparrosa daua en vn poco de mas pardo, subiendolo de punto se tornara como azul, y escureciendolo mas, llegara a ser moreno, y si le diessen mas tinta, començara a ser negro claro, harta que poco a poco se ponga negro muy oscuro. De manera que de blanco passo a ser negro, y huuo de passar por aquellas colores, que son medias entre estas contrarias. Lo que[483] no se da en las cosas Repugnantes: porque tan presto como vno dexa de ser Biuo, tan subito se passa a ser Muerto. Tiniebla y Claridad, como dexe de ser lo vno, es lo otro. Entendido por doctrina y exemplos (al gruesso) quales cosas sean Repugnantes, y quales Contrarias, vengo a aplicarlo a nuestra materia, y suplico a el lector que no me culpe, ni crea de mi que quiero hazer de el Logico para mostrarme con quien mas sepa; sino para mostrarlo a quien no lo supiere, que son muchos mas de los que se piensan. Y consiste en esto, entender la Permutacion de todos los Contractos: Y si dixesse, ser yo el primero que la reduxe a este Arte y Metodo vniuersal: por donde se conozca la aprobacion, y reprobacion de ellos, quiça no mentiria, alomenos de los Filosofos (Gentiles y Christianos, assi Griegos como Latinos) cuios escriptos oi tenemos, ni de los Teologos que yo haia leydo, no lo he visto ni hallado, con hauer rebuelto todos los que he podido hauer, con aquella diligencia que a mi ha sido possible. Torno a nuestra materia, y digo que la Donacion, y Venta, son dos Con[484]tractos Contrarios entre si, mas no Repugnantes, porque no se destruie el vno a el otro: que si yo contracto con vno, y no le doi vn libro que me pide, no por esso se sigue que se le vendo, porque bien puedo prestarse le, para que se aproueche del quinze dias, y me lo buelua al cabo de este tiempo. Este es Contracto, no hay duda sino que es Contracto, no es Donacion, tan poco es Venta, luego ya Donacion[485] y Venta no son Repugnantes: por que si lo fueran, en no ser Donacion, huuiera de ser Venta, de manera que son contrarios, y desto se sigue, que puesto que en lo de mas sean diferentes, han de conuenir en algo, esto es el genero, porque entrambos conuienen en ser Contractos, y conuienen en passarse por ellos el señorio de la cosa contractada, del vn contraiente a el otro, como vimos del Hombre, y del cauallo, que conuenian en ser animales, en el sentido comun, en ser capazes delas passiones del cuerpo: como calor, frio, calentura, dolor, y lo semejante. Desta conuenencia vniuersal[486] de los contractos maiores, nace que haia de hauer otros Contractos medios: cuia naturaleza participe del vno de ellos, y estos siruen como de passaderas, para passar de el vn contrario a el otro, como vimos de las colores,

que lo blanco tiene sus particulares colores: de las quales va de grado en grado, hasta dar en las colores subiectas a lo negro. Y passando por ellas, llega lo que antes era perfectamente blan-**[38r]**co, a ser perfectamente negro. Con vn exemplo solo y muy palpable concluire. En la Musica hai quatro bozes ordinarias, que son el Contrabaxo y el contrario deste es el Tiple, los dos Tenor, y Contra alto son intermedias,[487] y el Tenor es subjecto al Contrabaxo, y el Contraalto a el Tiple, no podemos negar que el Tiple y Contrabaxo sean dos cosas contrarias: por que el officio de el vno es subir, y el del otro baxar, conuienen estas dos bozes en ser bozes, que es el Genero. Y por el mismo caso que vno no sea Tiple, no se sigue que es Contrabaxo, porque bien puede ser Tenor, que no es lo vno ni lo otro. De manera que queda resuelto, que el Tiple y Contrabaxo son contrarios, y no Repugnantes: mas para venir el Tiple a ser Contrabaxo, no puede, si no es passando por las bozes que son suffraganeas[488] suias, y dando en las suffraganeas de el Contrabaxo, y passando de ellas a Contrabaxo, de manera que el Tiple conuerna que baxe a ser Contralto, y en siendolo, baxe a ser Tenor, que es suffraganeo del Contrabaxo, y de alli sea Contrabaxo. Y por la misma orden puede el Contrabaxo subir a ser Tiple. Aplican[489]do esto a nuestros Contractos, digo que quien huuiere de juzgar entre Contractos, es impossible poder lo hazer, sin que conozca la naturaleza no solamente de cada vno: mas de los que son subalternados a los principales, y sepa quales son, y de quales Contractos a quales se da transito, o se deniega. Este ha sido mi intento en este Prologo (enel qual tracto el Co[490]mun de todos los Contractos Reales) y sera mas principalmente en lo que queda deste libro, mostrar el Contracto principal, y sus Subalternados, y como en las composiciones de dos contractos le passa de el vno al otro: De forma que el que esto supiere, podra atreuida(pero acertada)mente pronunciar todo[491] lo que se le pidiere de qualquier Contracto, por arte y reglas vniuersales, aun que no haia estudiado qual es licito, ni qual ilicito, porque la cosa misma (sin otro maestro) se declara, Y quien esto no supiere, aunque se quiebre muchos años la cabeça, estudiando Sumas, Manuales, y Tractados, no lo puede saber, ni lo que supiere sera por arte, sino a tiento, acordandose en tal auctor lei, que tal caso era de consciencia. Y haura entre estos dos, la differencia que hai entre los Medicos Empericos[492] (que son los Romancistas de experiencia) y los Racionales que son los que saben por arte, que el de experiencia, no sabe mas de dezir tal vnguento vi aplicar a vn dolor de pierna, y sano, si ve a otro con dolor en la misma parte, y se le applica, puede ser que le doble, por que no supo si aquel dolor (que sano con el primer vnguento) procedia de calor, o frio, que si procedia de frio, sanara con cosas calientes, y si este de ahora procede de calor, y le pone el mismo vnguento de cosas calientes, se le doblara, lo que no haze el Medico Racional, que mira y sabe conocer de donde procede, y aplicale el remedio que conuiene. Harto parecera hauer me diuagado de la materia. Torno a ella para aplicar todo lo que he dicho. Digo que[493] los dos Contractos principales que hai en el Derecho Ciuil, son la Donacion, y la Venta, y a estos como a maestros y principales se reduzen todos los de mas, y les son Subalternados. Estos dos Contractos conuienen en ser[494] Contractos, en hazerse con consentimiento de las partes: que no se puede hazer sino cada contraiente en su cosa propria, passando el señorio de ella a cuio no es. Yo no puedo Donar sino lo que es mio: tan poco puedo Vender si no lo que es mio, esta es vna conuenencia, y para Donar mi cosa, ha de ser en otro tercero que no tenga parte en ella, assi para vender mi cosa, ha de ser en otro tercero, que no tenga parte en ella (hablo en lo proprio que le doi, o vendo) esta es la segunda conuenencia. Mediante mi Donacion me desapodero de el señorio que tenia en

la cosa Donada, y le passo a el Donatario: assi mediante la Vendida me desapodero de el señorio de la cosa Vendida, y apodero de el a el Comprador. Esta es la tercera conuenencia, de manera que en efecto estos dos Contractos son quasi vna misma cosa: mas la qualidad de el Precio que interuie[495]ne en el vno, y falta en el otro, es de tanto momento, y altera en tanto grado el Contracto, que le haze diferir en Substancia. Esta es la contrariedad que entre ellos se da. Entendida esta, vengamos a los Contractos Subalternos, que quiere dezir Allegados de otro, y[496] pongo el exemplo que puse de el libro que vno**[[38]v]** me pedia dado, no se le di mas de para quinze dias, ya este contracto no se puede dezir Vendida, porque no le lleue nada por el, ni huuo precio, tan poco se puede dezir Donacion, porque ni yo me desapodere de el señorio de mi Libro, ni apodere de el a el contrario. Mas puesto que no es ninguno de los dos, es de ver a qual de ellos se allega mas, hallaremos que a la Donacion: porque se da sin precio, de pura gracia por solos quinze dias. Y si (comoes quinze dias) fuera perpetuo, era pura Donacion. Assi diremos que este Contracto es Prestamo, y es contracto Subalternado a la Donacion. Re[497]teniendo el mismo exemplo, pongo caso que este libro que se prestaua, era vn libro de la impression de Aldo, pidiomele el Camarero de vn señor (a quien le hauian hurtado otro como el mio) y pidele para que su amo no le eche menos, y no caer en falta con el. Yo no se le quiero dar, sino digo le veis le ai, con que me deis otro tal y tan bueno. Este contracto no es Vendida, porque no hai precio, ni se puede dezir precio, hauer me de dar lo mismo que yo di, tan poco es Donacion, por que no le doi francamente, sino con que me le bueluan. Tan po[498]co es Prestamo: porque yo passo en aquel Camarero el señorio del libro, para que cumpla su necessidad, y quede obligado a darme otro tal, y tan bueno, y por el mismo hecho me desapodero de el señorio que tenia en el libro que di. Mas venido a examinar este contracto (que llamaremos Emprestido) a cuia naturaleza se allega mas? Diremos que a la de la Donacion, por lo que en el Contracto de el Prestamo hemos dicho, del qual difiere poco[499] el Emprestido: porque como en el Prestamo esta obligado a boluer el mismo libro que recibio, en este de Emprestido, cumplira con boluer otro semejante: aunque sea de la impression del Grifo, o de Frobenio. De manera que en resolucion ternemos, que los Contractos de Prestamo: y Emprestido, son Subalternos a el Contracto dela Donacion. La Vendida es[500] contraria a la Donacion, y tambien ha de tener sus Subalternos. Pongo por caso que Iuan vende vna mula por diez ducados a Pedro, este es Contracto de Vendida, y en dando los diez ducados, se desapodero de el señorio de esta mula, y le passa a Pedro como el le tenia. Mas pongo por caso que Pedro no tiene los diez du[501]cados, sino vn cauallo que le da por esta mula, conciertanse en ello. Este Contracto no se podra dezir Donacion, porque hai precio de por medio que repugna a la naturaleza de la Donacion, y por esta misma razon no puede ser de sus Subalternos, mas tan poco se podra dezir precisamente Vendida, por que no hai de por medio precio de contado, mas por que hai cosa que responde al precio, diremos que tira a la naturaleza de el Contracto de Vendida,[502] y sera su Subalterno, llamarle hemos Trueque, y quedara por Subalterno de la Vendida. Mas retiniendo el mismo exemplo, pidiendole a Ioan a quella mula comprada, el ni se la quiere dar, ni vender, ni prestar, mas dize que se[503] la dara por quinze dias, si le da dos reales por cada dia, este contracto en todo y por todo conuiene con el Contracto de Vendida: porque hai de por medio cosa que se vende, y hai precio, y contraientes, solo difiere en que el Contracto es por tiempo limitado, y no passa el señorio de la cosa contratada en aquel tercero, ni el señor de ella se desapodera

del señorio, este Contracto llamaremos Loguero (que [504] barbaramente se llama alquilei) y diremos que es Subalternado a el Contracto dela Vendida. No pongo otro exemplo para hazer contracto diferente, quando en lugar de el precio, diesse por el alquilei otra cosa (como vna capa, o vna espada) porque el precio (aunque es de substancia dela Vendida) no es de la substancia del al[505]quilei. He aqui declarados todos los Contractos Subalternos, para saberlos reduzir cada vno a su maior, ahora veamos la proporcion que tienen los vnos con los otros. De la misma manera que en las Bozes, el Contra alto (que es Subalterno al Tiple) y el Tenor (al Contrabaxo) si quisiessemos ver que proporcion hai del Contraalto al Tenor, assi ahora examinaremos, o (por mejor dezir) conjugaremos[506] estos Contractos Subalternos, a ver que proporcion guardan entre si, porque lo declarado hasta ahora es la subjection que tienen cada vno a su Maior. Digo pues que assi como el Prestamo no difirio dela Donacion, sino en no passar el señorio de la cosa prestada, en aquel a quien se presto, y fue por tiempo limitado, y el Loguero (o Alquilei) no difiere dela Vendida, sino en ser por tiempo limitado, y en no passar el señorio en aquel que la recibio: De manera que terna el contracto de el Loguero (o Alquiler) la misma proporcion al Contracto de el Prestamo, que la Vendida (a quien es subjecto el Prestamo) ala Donacion. La Venta, y la Donacion eran contrarias, luego en la mis[507]ma orden quedan el contracto de el Prestamo y el contracto de el Alquilei, estos diremos que son entre si Contrarios de Contrariedad menor. El Contracto de el Emprestido difiere de la Donacion, en solo ser obligado a restituir cosa semejante de la que recibio, porque en el passar de el señorio, y en todo lo demas es Donacion perfeta. El Contracto de el Trueque en todo conuiene con la Vendida, y en el passar de el señorio de la cosa Trocada, excepto en restituir otra cosa por la que recibe, y no precio, luego diremos que en la misma proporcion estara el contracto del Trueque con el del Emprestido, que estan sus maiores, el Contracto de Vendida y el Contracto de Donacion. Estos dos maiores son contrarios de ma[508]ior, luego el Trueque y el Emprestido (sus Subalternos) son contrarios de menor. En resolucion tenemos (sino me engaño) demonstrado, que el Contracto de Vendida tiene por Subalternos al Contracto de Trueque y al Contracto de Alquilei, y el Contracto de Donacion, tiene por Subalternos, al Contracto de Emprestido y al Contracto de Emprestamo, y el Contracto de Donacion es contrario de el de la Vendida, y el Emprestido de el Trueque, y el Prestamo de el Alquilei. Mas esta contrariedad de los Subalternos, no es tan o[509]puesta como la delos Maiores: porque son entre si mas cercanos, como de el Tenor a el Contralto menos oposicion hai, porque son Subalternos (y estan entre si mas cerca) que no entre sus Maiores el Tiple y el Contrabaxo. Mas destas combinaciones resultan otras dos que conuerna declarar, vna de conformidad, y otra de Diferencia. La de Conformidad es, que parentesco ternan entre si los dos subalternos de cada vno de los Maiores? que son el Prestamo respecto de el Emprestido, y el Trueque respecto de el Loguero, digo que estos se[510] llamaran Coalternos entre si, que quiere dezir Subjectos de vn Maior, y ya que no son vn mismo Contracto, alomenos no son Contrarios, sino diferentes. La otra Combinacion es de el Emprestido con el Loguero que es el contrario de el Prestamo, y de el Prestamo con el Trueque, que es el Contrario de el Emprestido. Esta contrariedad es diferente dela que entre[511] si tienen los Contractos Coalternos, porque no se resuelue a sola Diferencia, sino que hai Contrariedad, por ser cada vno destos Contractos subjecto a Maior, Contrario de el Maior de el otro, y por esto no los llamaremos precisamente Contrarios, sino Contrarios Coalternos (que es especie de la que arriba he llamado Menor Contrariedad) y aunque en substancia son

vna misma estas dos Contrariedades, para el efecto que adelante se consideran, he querido adelgazarlas para que sean mejor entendidas. Y presupuesto que lo esten los Principios (que por doctrina y por exemplos quanto me ha sido possible) he facilitado. Vengo ahora a la aplicacion de ello a nuestra materia. Y suplico al Lector (si alguno huuiere. que en esto quiera perder su tiempo) no le sea yo pesado, si le pidiere otra y otras vezes nueua atencion: porque allende que la materia lo requiere: la qual aun entre los Logicos que la tractan de principal intento, es tenida por la mas enfrascada, depende de entender la bien dar Demonstracion de todos los Contractos, assi los que en el libro antes de este se declararon, como los que adelante se tractaran, Quanto a las Proposiciones, o cosas contrarias, basta lo que tengo notado, mas tornando sobre las que dixe ser Repugnantes, o Contradictorias, digo que la mayor Repugnancia, o Contradicion que hai, es en las Proposiciones que difieren por Negacion y Affirmacion, como si dezimos, Todo es bueno. No hai cosa bue[512]na. Estas dos Proposiciones propriamente son Repugnantes, mas no es assi en los terminos Contradictorios, o Repugnantes, que aun que de ellos se hagan dos Proposiciones, no seran entre si perfectamente Repugnantes, tomo estos dos terminos, Vida, Muerte. Compon[513]go de ellos dos Proposiciones Pedro tiene vida. Pedro tiene Muerte. Estas dos Proposiciones no son tan repugnantes, como Pedro tiene Vida. Pedro no tiene Vida: Lo qual se vera claro mudando el primer termino que los**[[39]v]** Logicos llaman Subjecto. La Arca tiene vida. La Arca no tiene vida. Estas dos son Repugnantes, porque ni entrambas pueden en ningun caso ser verdaderas, ni vna dexarlo de ser. La que lo es, es esta segunda. La Arca no tiene vida: porque cierto esta que la Arca no biue. Tomemos ahora las otras dos Propositiones. La Arca tiene vida. La Arca tiene muerte, entrambas son falsas. Por que tan falso es dezir que la Arca tiene muerte, como dezir que tiene vida, luego son Contrarias (pues se pueden dar falsas en vn tiempo) y no Contradictorias, o[514] Repugnantes. De lo qual queda Resuelto, que no es vna misma cosa, ser dos Proposiciones contrarias, por Negacion, o ser compuestas de Terminos Contradictorios. Aristoteles en quatro formas de Contrariedad, que pone, llama vna, de los Relatos, como Padre y Hijo, estos dos terminos son contrarios segun el, y llamanse Relatos, porque el vno se refiere al otro, mas dexado lo que a cerca de esto (contra el y sus Comentadores) se podria traher, por ser cosa distincta de nuestra materia, de la qual pretendo no me apartar vn punto, y tomando lo que a nuestro caso haze, digo que la maior Contradiction, o repugnancia, que se puede dar entre dos Terminos, es entre dos Correlatiuos,[515] llamo Correlatiuos los Relatos que igualmente se coninfieren el vno al otro, como Padre y Hijo, en lo Natural, y en Derecho Vendedor, y Comprador, y los semejantes, cada vno de estos es Causa de su Efecto, y al trocado, mas por diferentes respectos, que tan presto como el Padre es causa de que el Hijo se llame Hijo, en el mismo punto el Hijo es causa que el Padre se llame Padre, De manera que el vno es causa de el otro, y el otro del otro. Esta es la Naturaleza de los Correlatiuos, de la qual necessariamente se siguen tres cosas. La primera,[516] que su Contradicion es la maior de quantas hai: pues es igual a la de las Proposiciones Repugnantes. Y por consiguiente que son Re[517]pugnantes, no se pueden dar en vn Subjecto, a vn mismo tiempo, y por vn mismo respecto, y esta es la segunda. La tercera, que no se puede dar el vn Termino (ni aun imaginarle) sin[518] el otro, y en esto solo difiere su Repugnancia de la de las Proposiciones: porque las Proposiciones o puestas por Negacion, ni se puede dexar de dar la vna, ni darse entrambas, mas los Correlatiuos, assi como no es necessario que se den, assi dando se vno, es necessario que se den entrambos: porque el vno

infiere al otro, y es inferido de el mismo a quien infirio. De esto resulta necessariamente otro efecto que vn Correlatiuo no puede inferir mas de otro[519] Correlatiuo solo, de el qual tambien es inferido: porque seria impossible, que vn Contradictorio pudiesse tener mas de otro Contradictorio, la razon es porque de la naturaleza de los Contradictorios es, que de tal manera Repugne el vno al otro, que de aquella manera no pueda repugnar a otra cosa, assi que esta es la suma Repugnancia, y con qualquiera otra cosa (fuera que su Contradictorio) ha de conuenir en algo, aun que le sea contrario, y assi por el consiguiente, hauia de conuenir en algo con el otro tercer Contradictorio: pues si en algo conuiene, no es la suma Repugnancia, y esto repugna a la naturaleza de los Contradictorios. Queda pues en resolucion, que[520] vn Correlatiuo, no puede inferir mas de vn solo Correlatiuo de quien tambien es inferido, y estos dos entre si son Contradictorios, y Repugnantes de la suma Repugnancia que entre dos cosas se pueda dar. Aplicandolo ahora a nuestro proposito, digo que de lo dicho forçosamente quedan Demonstradas dos Proposiciones, en cuia verdad fundo toda mi escriptura: La primera, No pueden concur[521]rir en vna persona los dos extremos de vn Contracto. Porque los extremos son Correlatiuos, y por consiguiente Contradictories, y si en vn Subjecto se diessen, seria dar dos Contradictorias verdaderas, que es impossible: de manera que no puede vno ser de vna misma cosa Comprador y Vendedor, ni trocar consigo su cosa, ni Iugar consigo, ni Apostar, ni Donarse, ni hazer otro contracto. [522] La segunda es, Vn Contracto no se puede componer con otro, ni mezclarse, quedando enteras las naturalezas de entrambos Contractos, o juntas, o mezcladas. La razon es la que hemos visto, cada Contracto tiene su Correlatiuo, y este no puede inferir mas que a otro solo, a quien**[40r]** se opone, qualquiera otro que demos fuera deste, no puede ser su Repugnante, ni por el consiguiente su Correlatiuo: pues no se puede dar Contracto sino es entre dos Correlatiuos. Siguese necessariamente, que no puede hauer Contracto Compuesto, ni Mezclado, porque hauia de tomar el vn Correlatiuo del vno, y el otro del otro Contracto, lo qual es impossible, porque ni se pueden inferir, ni oponer: y assi queda nuestra Proposicion Demonstrada. Dirame alguno: pues que Contractos son los que el Derecho llama Mixtos, o Mezclados, que produzen las Actiones y obligaciones Mixtas? A esto respondo, que quien fuere en mis[523] principios (y en lo que arriba dexo escripto) no dudara esto: porque yo tracto dela Composicion, o Comixtion de Contractos Reales, la qual no se puede dar: mas bien se da de Personal a Real, y al contrario, y no compuestos que se consoliden para hazer otro tercero, si sino que se juntan. Como si dos hazen vn Contracto de Vendida, este es Contracto Real, para el saneamiento dan se el vno otro Prendas, este parece otro Contracto Real, pues que diremos a esta Composicion que no se puede negar? Digo que la Venta es Contracto Real, y con este se junta y compone el contracto Personal de la obligacion, que cada vno de los Contraientes haze al otro, de sanear, el vno la cosa vendida, y el otro el precio, para seguridad de esta obligacion Personal, se dan las Prendas, de manera que no es la Prenda Contracto de por si, sino Qualidad dela obligacion Personal, como lo es la fiança, y assi lo note en sus Titulos. Queda pues prouado por Demonstra[524]cion, que la Donacion no se puede componer con ninguno de sus Subalternos, ni sus Coalternos entre si, y lo mismo de la Vendida con los suios, ni sus Coalternos entre si, mucho menos la Donacion con la Vendida, ni con sus Subalternos, que son sus contrarios, ni la Vendida con los de la Donacion, sino que luego que se quieran componer, ha de perecer el vno para que el otro quede, Da Pedro a Ioan vn cauallo dado, despues pidele cien ducados por el, pierdese la Donacion, queda la Vendida,[525] Alquila vno a otro vn cauallo, al tiempo de pagarle el

Alquiler sueltaselo, pierde se el Contracto de Loguero, y haze se Prestamo, como que le presto el cauallo, y de esta manera en todos los demas Contractos. Estas son las Conclusiones Capitales de toda mi Escriptura: las[526] quales si Dios me da su gracia (plega a su diuina Misericordia no me desampare) pienso que seran las Piedras, que puestas en la honda de la disputa (como hizo Dauid) cierto de la victoria, entrare en campo contra Golias el infiel, que blasfema las Azes de Dios biuo, y aun que el es Gigante, y yo el Menor de la casa de mi padre (que es la Escuela de los Estudiantes de el Derecho) pienso boluer al Real con su cabeça, mejor que si fuera armado con las armas de Saul, que son de mas embaraço, que fructo. Tales son las disputas de muchos que antes de mi han tractado esta Materia, por sola su Autoridad, o la de otros a quien siguen, sin dar razon de si, ni de lo que dizen, y por[527] otra parte dizen de mis señores los Iuristas, que hablan sin dar razon: mas de por sola la autoridad de la lei (parando en la corteza de la letra) sin examinar la razon que mouio al Legislador: A tiempo somos de mostrar cada vno lo que salta, sin embiar por testigos (como dize Aesopo) a Rodas, aqui esta Rodas donde hemos de saltar, no quiero ser creido por autoridad mia, ni de otro, ni aun de la Lei (excepto de la que fuere preceptiua en Materia neutra) sino de la razon que truxere, reduziendolo a estas dos Conclusiones, que son los primeros principios de mi disputa, a cuia prueua[528] ha ido desde el principio endereçada, toda la filateria, y prolixidad de este Prologo. Quien quiere no engañar a otros en las medidas, primero las ha de corregir y marcar, de manera que todos confiessen ser aprouadas. Seguire el exemplo de mis Maestros Euclides, Archimedes, Ptolemeo, Ioan de Monte regio, y Nicolao Copernico, Filosofos y Matematicos excelentes, que primero prouaron los principios con que hauian de prouar su escriptura, que no dixessen las cosas Paradoxas, y fuera de la comun opinion, que con tanto fructo de la Republica, y admiracion de sus diuinos ingenios nos dexaron escriptas, que nunca fueran creidas, si desta manera no fueran proua[529]das. A imitacion suya procurare por dos generos de prueua fundar todo lo que dixere, el vno reduziendolo a estos principios. El otro**[[40]v]** por la misma Reducion demonstrar por via de Impossible los Absurdos (que assi se llaman las Inconuenientes) de las opiniones agenas, para que cada vno juzgue lo que mas deua seguir, y mejor le parezca. Y aun que estos Principios y Conclusiones son (de los que llaman los Filosofos) Per se Notos, que quiere dezir[530] por si, y de si, sin otra prueua extrinseca fuera dellos conocidos, quise los demonstrar, porque quien no los creiere de por si, los crea por su prueua, y a este tal no se le hara largo este Prologo, si en el halla lo que busca. Y al que de por si no los creiere, se le hara mas corto, pues no terna necessidad de leerle. En lo de mas, cada vno haga de ellos el luizio que le pareciere, de mise dezir, que tengo esta opinion (y aun si vn poco me aprietan dire Sciencia) que ni sin estos Principios se pueden entender los Contractos, ni con ellos dexarse de saber. Quien no me creiere, muestre la falsedad dellos: mas quien sera este y loarle hemos, tire el mas justo la piedra, que en el pecho se la aguardare. Este ha sido mi[531] intento en este Prologo, donde tracto el Comun de los Contractos Reales, y la Naturaleza y Proporcion de ellos, en la qual conuiene que este mui exercitado, quien de la Bondad, o Malicia de los Contractos huuiere de juzgar, lo que en mi es, creo que me he declarado suficientemente (sin que la subtileza perjudique a la Claridad) para que donde se ofreciere (y offrecerse ha en muchas partes) no sea necessario repetir lo dicho, sino referir me a este lugar. En lo que toca a la Orden del libro, y Titulos[532] que en el se tractan, aunque lo que esta dicho basta a darlo a entender, cada Titulo, y las Anotaciones de ellos dan copiosa razon de si mismos. El primero sera la Donacion con sus allegados.

De la Donacion.

TITVLO. I.

CAP. I.

DOnacion es, Bien secho que na[533]ce de Nobleza y bondad de Coraçon, hecho sin ninguna premia. Puedese hazer de sus bienes, aquien se haze se llama Donatario, y este puede ser todo hombre conocido, o no conocido, con que no sea de los prohibidos a quien se puede donar.

CAP. II.

NIngun Arçobispo, Obispo, Abad, o[534] Perlado, de Conuento, o Cabildo, puedan donar ninguna Cosa de su Yglesia, sino por la orden que la sancta Yglesia tiene establecido, y lo que de otra manera dieren no valga. ¶ La donacion hecha por hombre desmemoriado, Menor de edad, Fraile professo que estuuo año y dia en la orden, o por traidor contra el Rey, o contra otro señor, o condenado a muerte, o Accusado por delicto que deua ser justiciado, y perder sus bienes, o parte dellos, no vale, ni ha de ser menguado cosa alguna a el Rey, o al señor que lo houiere de hauer. Lo mismo es de el Hereje: en el qual y en el traidor se considera el punto en que lo començaron a ser: y desde entonces quedan inhabiles para hazer donacion de sus bienes, ni de parte de ellos, como esta dicho. En los demas delictos considerase el tiempo de la sentencia, y si es tal que la impida, no vale la donacion hecha despues della: mas bien vale la que houiere hecho despues del delicto, y aun despues de ser accusado por el. ¶ La materia desta lei vimos en el Titulo de[535] los Herejes. Y esta razon (que da la lei de la Partida) es el fundamento de el testamento de los condenados a muerte: que no pueden perjudicar a la sentencia, y ansi es en la Donacion, que valdra la que houieren hecho de lo que la sentencia no habla, mas esta lei se ha de entender y limitar, quando antes de la sentencia donaron en fraude dela sentencia que despues ha de venir; no valdra la donacion, aun que sea hecha antes de la Sentencia. La razon es, porque por el delicto hizo quasi contracto el delinquente, y quedo (como hemos visto) obligado por obligacion personal a la pena de el delicto, si en este medio tiempo (que hai desde el delicto a la Sentencia) haze donacion en fraude de la pena de el delicto. Claro esta que se prefiere la obligacion personal del quasi contracto, a la que el Donatario tiene, por que la sentencia no da pena, sino declara la pena (si el delicto la tiene propria) estatuida: y ansi aun que sea la Donacion antes de la Sentencia no valdra, quando es en fraude de la Sentencia. Como si vno huuiesse hecho daño en hazienda ajena, de los que se han de restituir con el doblo,**[41r]** si antes de ser condenado hiziese Donacion de lo que tenia, por no tener con que pagar, y despues por sentencia le condenasen en el doblo del daño que hizo, aquella Donacion no dexaua de valer por la sentencia que despues vino, sino que en efecto vale mas la Obligacion Personal de el Quasi contracto (que es deuda) y se prefiere a la Donacion, y por esta causa no valdra.

CAP. III.

EL que esta en poder de su Padre o Aguelo[536] no puede hazer Donacion, sin licencia de aquel en cuio poder esta, sino fuese de bienes suios, Castrenses, o Quasi Castrenses. Y si tuuiese Pegujar (aunque fuese de aquel en cuio Poder esta) puede hazer Donacion a su Madre o parientes o parientas, para su casamiento, o para otro gran menester y no de otra manera, y lo mismo para pagar salario de el Maestro que que le enseña.

¶ El padre no puede hazer Donacion alguna a su hijo, en perjuizio de los otros, y la que le hiziere esta obligado a aduzirla, y meterla en Particion con los otros sus hermanos herederos del que la hizo, fueras si le hiziese Cauallero, y le diese Armas y cauallo, o le hiziese aprender alguna sciencia, y le diese libros para ella, que tal Donacion bien valdria, y no esta obligado a aduzirla a Particion.

CAP. IIII.

DOnacion hecha por Miedo o fuerça, no[537] vale. Ni la Donacion de todos sus bienes los que tiene, aunque quando la haze no tenga hijos. Ni la Donacion que haze el que los tiene, en mas del Qujnto de sus bienes, y en quanto al Quinto sera valida.

CAP. V.

NInguno pueda hazer Donacion de todos[538] sus bienes, aunque la haga solamente de los presentes.

CAP. VI.

LA Donacion que el marido hiziere (conforme a derecho) a su muger, haiala hasta su muerte si biuiere honestamente, y despues de ella defuncta, sus hijos, y si no los tuuiere[539] pueda testar libremente de ello, mas si muriere sin testamento buelua al Donador que lo dio, o a sus Herederos, y si no biuiere honestamente pierda quanto el marido la dexo, y torne a los herederos del.

¶ Esta es vna notable Lei. Y aunque parece que esta corregida, solo lo esta en aquel punto de quando muere ab intestato.

CAP. VII.

DOs maneras hai de Donaciones, vna que[540] se haze en Razon de muerte, o en sanidad sin testamento, y esta puedela reuocar el que la hizo, y darla a otro siempre que quisiere. La otra (que es la que hasta aqui se ha tractado, y se tractara adelante) no se puede Reuocar despues de hecha, sino por las causas que adelante se pornan.

CAP. VIII.

LA Donacion que haze el que esta enfermo temiendose de muerte, o de otro peli[541]gro, la puede hazer qualquiera que puede testar, y ha de tener la misma solenidad que el Testamento,

y Reuocase por vna de tres causas. La primera, Si muere el Donatario antes que el Donador. La segunda, Si el Donador escapa de el peligro en que la hizo. La tercera, Si se arrepiente el Donador y la Reuoca. ¶ Toda donacion hecha por fuerça o premia, ninguna cosa vale.

CAP. IX.[542]

LA Donacion se puede hazer entre Presentes, y entre Absentes, y estase haze por carta o mensajero cierto, embiandole a dezir lo que dona al Donatario. Toda donacion se puede hazer en vna de quatro maneras, Pura, Condicional, hasta Tiempo cierto, y debaxo de Modo. La Pura esta obligado el Donador que la haze a cumplirla al Donatario, o a sus herederos, quando el Donador fuesse tan Rico, que no le ponga la Donacion en necessidad de demandar lo ageno para biuir, que en tal caso no esta obligado a cumplirla.

CAP. X.

LA Donacion Condicional cumpliendose[543] la condicion se haze Pura, y comoquiera que la Condicion se cumpla, basta, aunque sea en diferente forma que el Donador puso, como si fue la Condicion, que alguno emancipase su hijo, Si el padre muriese sin hazerlo, valdra la Condicion, porque se emancipo el hijo.

CAP. XI.[544]

EL señor que franquea su Sieruo debaxo de condicion de alguna cosa, o por seruicio que le haia de hazer, sino lo cumpliere puedele demandar quanto le dio, y lo mismo si le dio dineros, y de ellos compro heredad, o otra cosa, pueda se la demandar, aun que especificadamente no se pusiese en el pleito.

[[41]v] CAP. XII.

DOnacion hecha hasta tiempo cierto, y que[545] de ai adelante sea de otro, vale, y llegado el plazo, gana aquel tercero la possession y señorio de ella, y sus herederos. Mas si puso el Donador tiempo limitado, y no señalo quien de ai adelante lo haia de hauer, buelue a sus herederos de el Donador.

¶ Esta es singular Lei, y es el fundamento[546] dela lei delos Maiorazgos, y en efecto nos muestra que el Maiorazgo es Donacion hecha hasta tiempo cierto, que es la muerte de el posseedor, y en muriendo que passe al que la ha de hauer, y luego que muere el tenedor, gana el successor el señorio, y possession de ella.

CAP. XIII.

Donacion debaxo de Modo se llama en La[547]tin, el Donadio que es hecho so cierta manera, y no debaxo de Condicion. Como si vno diesse a otro Marauedis, o heredad, porque estuuiesse guisado de Armas y Cauallo para seruirle, o cosa semejante, no cumpliendo el efecto se puede cobrar el Donadio. Lo mismo si fuesse heredad, o otra cosa, para que de los fructos hiziesse alguna Redempcion, no la haziendo, puedela cobrar el Donador.

Anotacion de este Titulo.

LA Materia de Donacion queda bastante[548]mente declarada enlas Leies de el Titulo, Son tres las partes substanciales de este contracto. Donador, (que es el que da) Donatario (el que Recibe) y la cosa Donada. De estas tres partes nacen muchas Combinaciones de Contractos diferentes, que tractare en sus lugares, como la Donacion Antidora, o Remuneratoria. En el Tit. de el Trueco. Donacion en fraude[549] de Acreedores, en el Tit. de el que Contracta cosa agena. Donde tambien tractare de la cosa Donada. Donacion en Confiança en la Anotacion de el Tit. Comun de Emprestido y Prestamo, adonde tractare copiosamente la Naturaleza de este Contracto, que como es Maior a aquellos Contractos, y se ha a ellos como Genero a Especies, no se puede perfectamente tractar, sin que primero se entiendan las Especies, a quien forçosamente se huuo de anteponer, por su dignidad. De la Naturaleza de la Do[550]nacion es, que haia perfecta libertad de entrambas partes, de el Donador que no sea compelido a dar (por que aquello ya seria ro bo) y de el Donatario que no sea compelido a Recebir, por que la Donacion es buena obra (que llama el Derecho Beneficio) y es regla de Derecho, que no se pueda hazer a nadie Beneficio contra su voluntad, por que es cosa natural, que no sea buena obra, la que el que la recibe tiene por mala, comola Agua necessaria es al sediento, mas dando le mas de la que quiere, es fuerça, y tanta le pueden dar que le ahogue.

LIMOSNA.

LImosna (es vocablo Griego) quiere dezir Misericordia, es de Derecho Natural, y precepto Diuino de entrambos Testamentos. Es la Limosna Contracto de Donacion entre el hombre (que es el Donador) y Dios (el Do[551]natario) en cuio nombre lo cobra el Pobre a quien se da. y assi en la limosna no se ha de considerar quien la recibe, sino Dios por quien se da. Estos son los dos Extremos dela Limosna. el tercero es la misma Limosna, de la qual se vean las Anotaciones de el Emprestido, y la de el que contracta cosa agena, en este mismo libro. De el Donante (son palabras formales de Dios) Quando hizieres Limosna, no quieras publicar la con Trompeta (como hazen los Hy[552]pocritas) en las Synagogas y calles, por que sean honrados de los Hombres. Amen os digo que ya cobraron su paga. Quando tu hizieres Limosna, no sepa tu mano Izquierda lo que haze tu Derecha, porque tu limosna sea en ascondido, y tu Padre que ve lo ascondido te lo pagara. Al que pide Limosna tambien dexo Aranzel como la ha de pedir, y manda a sus Apostoles que (en[553] las Ciudades, y casas donde entraren) anuncien Paz, y si los recibieren, coman lo que tuuieren y les dieren quien los recibe, y les prediquen, y curen los enfermos que huuiere: y si no los quisieren recebir, sacudan de sus çapatos el poluo que huuieren cogido, porque aun aquello que es dañoso a la casa, no quiere que saquen contra la voluntad de su dueño. Quien da Limosna no se deue poner delante otra Paga, sino que aque[554]llo que da, es parte de la Limosna que Dios a el le ha dado. Mas si pone grandes Escudos de sus Armas, brauos Titulos y desapoderados en vna miseria que da, o quiere gracias de quien lo recibe, aquella es la Trompeta que pregona **[42r]** su limosna, y pues con aquella vanidad se paga, no espere otra de Dios, sino en lugar de merito pena. Dios quiere que el hombre se destete y descarne de lo que tiene, para que el Pobre (que es su templo biuo) sea socorrido de[555] presente, que de esta manera, el que lo da, da delo que es suio, mas el que lo dexa para despues de sus dias en obras semejantes, da

de lo que no es suio, sino de los que quedan biuos. Tales son las fundaciones de Colegios, Hospitales, Monesterios, Patronazgos, Capellanias, casamientos de Huerfanas, y otras cosas semejantes: las quales puesto que son mui buenas obras y aun necessarias, no se puede negar que estaria mui mejor gastado por mano de el Fundador en vida, que en muerte por mano de Comissarios. Lo de el Colegio en Estudientes pobres. Lo de el Hospital en Enfermos de su tiempo. Lo del Monasterio en Frailes necessitados. Los casamientos en Huerfanas de su tiempo: y assi todo lo demas. No es cosa de reir, que dexemos morir los nacidos, para remediar los que estan por nacer? Dios que los sabra criar sin mi: sin mi no los ha de saber sustentar? Esto es querer cada vno hazerse Consejero de Dios, el qual no nos encomendo los pobres que estan por nacer, sino los que de presente estan nacidos, de estos le han de dar cuenta los Ricos de su tiempo, que quando el criare los otros, tambien sabra criar Ricos que los sustenten. Y como los Ricos que entonces criare no estan obligados a darle cuenta de los pobres de ahora. Assi los Ricos de ahora, no estan obligados a dar se la de los pobres de entonces. Esta no es doctrina mia, sino del mismo Dios que[556] dixo. Vended lo que posse eis y dad limosna. No dixo vinculad, ni comprad para vincular, sino de lo que ya teneis os deshazed, y hazed Tesoro en los cielos. Lo que ellos dexaren dispuesto, puede hauer muchas cosas que lo estoruen, y si lo gastaren por si proprios, no se les puede despintar. Ya sea verdad que hai limosnas que se han de hazer Publicas, que muy bien parece a los grandes Señores, Perlados y co[557]munidades que pueden, den de comer publicamente (en horas situadas) a Pobres mendigantes, por el buen exemplo, y den Botica y Medico a Enfermos. Saquen pobres presos de la carcel (y lo semejante) por el buen exemplo. Mas esto sea sin vanidad, y sin perjuizio de las limosnas secretas, que son las que importan, y mas mientras son a hombres de capa prieta que parece que menos las han menester. Tambien es imporrantissima Limosna la de obras publicas, porque no solo los pobres[558] mas aun los Ricos gozan dellas. Tal fue la puente de el Arçobispo (que hizo el gran Don Pedro Tenorio, junto a Talauera: y la puente de Alcantara en Toledo, entrambas sobre Tajo. La de Guadarrama que hizo Tello de Buendia (Obispo a lo que creo de Coria) entre Toledo y Torrijos. La de el Cardenal sobre Tajo, que hizo el Cardenal Don Bernaldino de Caruajal en el Obispado de Plasencia. La calçada de Ouiedo, que hizo el Obispo Don Diego de Muros fundador de el Colegio de Ouiedo que es en Salamanca, y tal seria quien hiziesse otra en Cantillana (sobre Guadalquiuir) por que he estado a punto de ahogarme en aquel passo, señalo mas esta que otra. Estos grandes Perlados fueron verdaderos Pontifices, y como ellos con sus obras illustraron nuestra patria, con sus nombres pienso yo illustrar mi escriptura. Esto es en quanto al genero de la Limosna, y a quien la haze: En quanto a quien la pide, puede peccar en vna de dos co[559]sas: Quando sin necessidad la pide, porque esto es hurtarla al pobre verdadero que de la limosna tiene necessidad: no llamo necessidad que la haia menester, sino que juntamente con esto no la puede hauer de otra parte, como seria de su trabajo. En esta cuenta entran los que pudiendo no trabajan, o no siruen, sino que de vicio piden. La segunda es de los que pidiendo[560] (para si, o para otros) hazen fuerça para que se les de, lo que de grado no les darian. Esto he visto en algunas mugeres que presumen de mui Damas, y quasi quieren hazer fauor a Dios, y piden con guante en las yglesias, o de puerta en puerta, y lo mismo hazen hombres principales, y piensan que es gran seruicio de Dios. Otros traen papel y tinta para que mande cada vno lo que quiere. Todo esto y lo semejante es Satanas que se transforma en Angel de luz, la muger se este en su casa, y hile para dar por Dios. El hombre principal de lo que tiene, y

dexe a los otros: porque aquello es impression y fuerça que con su respecto haze, a quien sin el qui-**[[42]v]**ça no diera, y el que lo da no merece, y el que lo pide desmerece. Concluio con que la limosna, quiere ser con libertad de el que la da, y de el que la pide, y que no quiera mas de lo que le dan, y de el[561] genero que se la dan, y siempre (que pueda) el que la da, procure dar la de su mano, a quien la ha de recebir, sin fiarla de hombres que piden para otros, que quando no son personas publicas, o muy aprouadas, suelen conuertir la en otros vsos, y cada vno tenga cuidado de dar (todo lo que pudiere) sin aguardar a que se lo pidan, que esta virtud no aguarda Diosa pagarla en el otro mundo, sino en este lo torna a dar de contado.

De la Reuocacion de Donacion.

TITVLO. II.

CAP. I.

ENtregada la cosa Donada a quien se hizo la Donacio, y dado le car[562]ta della, no la pueda el Donador reuocar, sino fuere por alguna de las causas que manda la Lei.

CAP. II.

LA Donacion que haze el que no tiene hi[563]jos ni los espera tener, si casare y los huuiesse en su muger legitima con quien despues caso, la Donacion le reuoca por el mismo hecho, y el que tiene hijos legitimos no pueda en vida, o en muerte hazer Donacion que les perjudique la Legitima y en lo que de ella excediere la tal Donacion sea ninguna, y los hijos la puedan reuocar.

¶ Esta Lei es mui singular, y han se de considerar las palabras con que la sumo, porque son las proprias de la Lei, y por ellas se quitan mu[564]chas dudas que hai de Derecho comun, aunque tambien nacen otras no menores, como es si haze Donacion teniendo hijos, y despues le nace otro hijo, si se reuoca la tal Donacion, absolutamente se ha de tener, que no se reuoca por esto en poco ni en mucho, por que quanto a la la Legitima, por los hauidos de antes se tenia de reuocar, si los perjudico, que la Legitima de los hijos no crece por el numero de ellos, pues sino perjudico ala Legitima, no ha lugar la Reuocacion porque nazca otro hijo: Mas esta duda es superflua, por que abiertamente dize la Lei, que no valga la Donacion hecha por[565] el que tiene hijos, luego no es menester considerar, si despues de la Donacion le nace otro, ni bastara a conuasidar la Donacion, aunque sea para causa pia, ni aun que sea para casamiento (puesto que fuesse para su hermana del Donador, o hija natural) porque la Lei haze a los hijos de el Donador quasi señores de los bienes donados. Otra dificultad hai maior, que sera si siendo casado hizo la Donacion no teniendo hijos, y despues los ha de su muger, si se Reuocara? la Lei expressamente pide que el matrimonio (de que despues huuiere hijos) sea contraido despues de la Donacion. Con todo esto no me resolueria a que no se reuocasse la Donacion en este caso, porque la razon de la Lei, es anima della, aunque el que la ordeno entendio mal la dificultad que dexaua, mas la la Lei siguiente es vna singular limitacion de esta Lei, y por la misma fundo esta opinion mia.

CAP. III.

SI el marido hiziere alguna Donacion a su[566] muger antes de se otorgar por marido de ella, valga, y no se pueda reuocar, aunque despues le nazca hijo, y si otorgado el matrimonio se la hiziere dentro del año que se otorgaron, no valga: mas despues del año valga, y no hauiendo el hijos de tal matrimonio, se reuoca en lo que mas es del quinto de la hazienda del tal Donador.

CAP. IIII.

QValquiera casa, o heredad (aunque este ab[567]sente) se puede Donar, y hecha carta dello y entregada a quien se hizo la Donacion, vale, y aun que el Donador despues la contradiga, no se puede deshazer, sino fuesse prouando hauerle sido hurtada, o si la carta no fuere como manda la Lei: mas en tal caso ha de prouar (el que tiene la cosa) que el donador se la dio, y sino lo prouare no vale. El que haze carta de donacion a otro de alguna cosa, y la retiene en si, siempre que quiere la puede reuocar. Mas si muriere sin reuocarla, ni mandar le nada en vida ni en muerte, valdra la Donacion escripta, y haurala el Donatario a quien se hizo (si es viuo) y si es defuncto, tornara a los herederos del Donador. ¶ Si alguno da a otro su cosa por los dias del Donatario, para que**[43r]** despues de ellos torne a el Donador, tal Donacion como esta es hauida por Donacion en razon de Muerte, y la puede el Donador reuocar siempre que quiera: mas reuocando la estara obligado el, o siendo defuncto sus herederos, a pagar las mejoras que el Donador huuiere hecho en la cosa. ¶ El que tuuieere carta de Donacion (que le haia sido hecha) de alguna cosa, o si la huuiere recebido sin carta, si despues dexare estar la cosa en poder del Donador, no le pare perjuizio, y aunque se lo de para que lo tenga el Donador por sus dias, y que despues dellos pueda cobrarlo, y si muriere antes el Donatario, puede testar de ello a su voluntad, y si muriere sin testamento, verna a sus herederos ab intestato.

CAP. V.

LA Donacion que haze Rei, o Emperador a alguno, o les hazen a ellos, puede hazer[568] se sin carta, o con ella, y vale: porque anfi como vale la Donacion que ellos hazen sin carta, ansi ha de valer la que sin ella se les haze.

¶ Ansi mismo la Donacion que se haze por Dote, o Casamiento, y para causa pia, y lugares sagrados, en qualquiera quantidad que sea valga, aunque sea hecha sin carta: Mas en todos los demas casos, la Donacion que excediere de qunientos Marauedis de oro, para valer ha de ser hecha con carta, y con sabiduria del Iuez maior del lugar donde se haze.

¶ Esta Lei es de mui profunda materia, y mui practicable, como lo es la de Derecho Ciuil de donde ella se saco: mas en su orden nova el original tan bien disipuesto como yo quisiera, ni aun lo esta la Relacion que yo saco, porque como es caso importante, no me ose apartar[569] del original. Esta lei vino a dezir vna conclusion general que es. Ninguna Donacion de quinientos Marauedis de oro arriba valga sin instrumento, y por excepciones puso los casos dela Lei que ella pone por regla general, y la regla general puso por excepcion. Esto es necessario presuponer se para el entendimiento della. Quanto a lo segundo es mui notable punto el que por ella se determina, que toda Donacion hecha en mas quantidad de la que la lei permite, no se reuoca sino en quanto a la quantidad que excede, porque esto en el derecho Ciuil era dudoso, y no lo es ahora en el de el reino. En lo que toca a el valor de estos Marauedis de

oro, remitome a el Titulo de las Monedas donde lo declare. ¶ Solo queda vna dificultad, si esta lei se puede renunciar, y renunciada, si vale la Donacion no insinuada? Insinuacion quiere dezir, Noticia que se da al juez de aquel acto de Donacion (que se haze)[570] para que le sepa, y sabido le confirme si es de confirmar, y sino le reuoque. De esto queda respondido (sin que pueda hauer replica) que no vale la Renunciacion, que de la Lei se hiziere, por que este priuilegio de Insinuarse la Donacion, no se haze en fauor del Donador para que lo pueda renunciar, sino que es Requisito necessario para la fuerça de el Contracto, que no Insinuado ante el Iuez, el Contracto en si es ninguno en todo lo que excede de los quinientos Marauedis de oro, porque el juez le ha de aprouar o reprouar, y de este acto no es señor el Donador (pues se haze contra el) sino el Iuez. Y ansi no vale la clausula, que vul[571]garmente se pone en las escripturas de Donacion, y Renuncio que no pueda dezir que no fue Insinuada ante Iuez: por que en quanto excede la quantidad de la Lei, hago tantas donaciones y diuersas, que no excedan della. Esta clausula contiene manifiesta repugnancia en si misma: porque y a confiessa renunciando la Insinuacion, que es necessaria (sin embargo de que la renuncia) y dize que para defraudarla, haze muchas Donaciones (como si es de dos mil ducados, haze en vna Donacion quatro Donaciones) y esta es fraude a la Lei: la qual no vale, sino la verdad de lo que se contracta. De manera que siempre se ha de hazer la Insinuacion, que es dar noticia a el juez de ello, y no qualquiera Iuez: sino el maior de aquella tierra. De lo qual se infiere, que si en el lu[572]gar hai Alcaldes ordinarios, y Corregidor que juntamente con ser ordinario conoce de las apelaciones dellos, no bastara que se Insinue ante los inferiores, si no ante el superior. Y por la misma razon se excluien los Alcaldes de las Aldeas, porque tiene otro maior, dixe si el Maior es ordinario, por que este acto es de Iurisdicion ordinaria, y aun que fuesse maior, si era juez de apellaciones y no ordinario, no se ha de hazer ante el la insinuacion, sino ante el Ordinario.

[[43]v] ¶ En el Formulario que Monterroso hizo,[573] toca sobre la materia desta Ley algunos apuntamientos, que (aun que flacos, y de poca substancia) por ser ley es de Latin, muestra que hizo el baruecho con vaca agena, como se quexa Sanson de los Filisteos, y las manos se vee que son de Esau, la boz de Iacob. Refiere vna sentencia que se dio en Valladolid (entre Francisco Beltran vezino de Guadalajara, y don[574] Gaston de la Cerda, Duque de Medina Celi) sobre vna Donacion, que aunque el no la refiere, deuio ser de mas quantia, y no insinuada, dize que en vista moderaron la dicha Donacion, en dozientos y cinquenta mil marauedis (tassando cada marauedi de oro en quinientos marauedis, desta moneda vsual) y en quanto a lo demas la reuocaron (de esta sentencia de vista dize que suplicaron entrambas partes) y en Reuista la confirmaron con aditamento que fuessen mil ducados, que era ciento y veinte y cinco mil marauedis mas dela sentencia de vista, atento que hauia sido por via de casamiento, Esta es la relacion que haze Monterroso, cuia doctrina, ni la de el Letrado, de quien se aiudo, ni el valor dela sentencia que refiere, deue mouer a nadie, por lo que dellas mismas se colige que ahora veremos. En quanto a el valor delos Auros (que el llama) los Oydores, que los tassaron a quinientos marauedis, no anduuieron errados, porque elle deue ser su justo valor: aunque yo quisiera ver por donde se mouieron a dar les, mas aquella quantidad que otra, que (como he dicho otra vez) lo que es fuera de lei ninguna autoridad tiene en mi pecho, mas de en quanto la razon (que para ello traen) me conuence. Mas en este caso se que huuo po[575]ca necessidad de tassar los que ellos llaman Auros, porque (por el aditamento dela Sentencia de Reuista) consta que esta donacion sobre que se litigaua, era por via de casamiento, y este

caso es exceptado enla misma ley, y dize que vale en quanta quantidad se diere, sin carta, ni sin insinuacion. Y ansi no huuo que dudar en el caso, ni tassar los Auros, que solamente se entienden en donacion ordinaria, que no sea por causa pia. Mas (aunque que esto no huuiera de por medio) quisiera yo que Monterroso pusiera la escriptura, en que se fundo la demanda del Francisco Beltran, porque si fue dada en el estado del mismo Duque de[576] Medina Celi Donador, no hauia necessidad de insinuarla: pues que el mismo Duque es el juez maior de su tierra, y aun que se hiziera fuera de su estado, me parece que (sino estaua la cosa en mas de no ser insinuada) no hauia mucho trabajo de saluar este tranco, por la dignidad de el Donatario que era Duque, y tenia jurisdicion Ordinaria en su Estado, aun que no estuuiesse en el, que corresponde quasi a la jurisdicion de el Legado de Cesar, o Procon[577]sul fuera de su prouincia, y los Señores de Titulo son de el consejo de el Rey. He querido notar esto, para que nadie se fie en relaciones de hombres idiotas, practicos no exercitados en la Sciencia del derecho: porque de su Relacion se conuence que no la saben hazer.

CAP. V.

LAs Donaciones, o traspassacion de bienes[578] hechas en clerigos, o estudiantes, o en qualesquiera personas esentas de no pechar, aunque sean hijos proprios de el pechero que las haze, no valga, y sean hauidos por hechas en fraude para no pagar el pecho que esta obligado, y aunque quiera litigar no sea oydo, sino estando preso, y el Escolastico, o qualquiera juez Ecclesiastico (que sobre ello hiziere processo contra las justicias seglares y pecheros) parezca personalmente en la Corte, y no salga de ella, sin mandado del Consejo.

CAP. VI.[579]

EL que a otro haze Donacion de alguna cosa, no se la pueda quitar sino fuere desconociente, o desagradecido, y aunque lo sea, si el Donador no se la quito en su vida, no se la puedan quitar despues sus Herederos. ¶ Las causas de desagradecimiento son, si le hirio al donador, o denosto de malos denuestos. Si le deshonro auiltadamente, o le quito, o hizo quitar sus cosas sin Derecho, o Consejo contra su muerte o lision de su cuerpo, O hizo gran daño, en sus cosas. Si se trabajo de su muerte, o lision de su cuerpo, O le accuso de Delicto, que (siendole prouado) huuiesse de perder la vida, o miembro, o la maior partida de sus bienes: Por qualquiera de estas causas se puede reuocar la donacion aun que este ligitimamente hecha, O si fue la donacion porque hiziesse alguna cosa y no la hizo.

[44r] De las Mercedes de Rey.

Titulo. III.

CAP. I.[580]

NInguno fuera que el Rey vse de las cerimonias Reales, ni en los Titulos que escriuiere (aun que sean Vassallos, y familiares suios) ponga el nombre de su dignidad, ni diga en las cartas, es mi Merced, ni so pena de la mi Merced.

CAP. II.[581]

LA donacion que el Rey hiziere sea valida, y ni el ni otro alguno la pueda quitar a quien se dio, sin que tenga culpa, y pueda disponer della a su voluntad, como de cosa suia propria, y si es hecha al marido, no haia parte la muger, ni el marido en lo que a su muger se diere.

CAP. III.[582]

LAs donaciones que hiziere el Rey, las ha de hazer con acuerdo de su Consejo, o de la maior parte, excepto los Oficios menores dela casa Real, Limosnas, Mantenimientos, y otras cosas menudas.

CAP. IIII.[583]

NO se haga merced de oficio antes que vaque, ni de pena de Camara, ni parte della, hasta que este condenada, y la sentencia passada en cosa juzgada, ni de bienes, ni dineros, pertenecientes ala Camara, que no haian venido a ella, y a poder del Rey que haze la merced, ni de otra cosa sobre que haia pleyto pendiente, y la Merced que contra esto se hiziere sea ninguna.

CAP. V.[584]

NO se haga Merced ni ayuda de costa, a Oydor ni Alcalde ni a otro delas Audiencias, ni a Corregidor, o juez de estos Reynos en penas de Camara que ellos haian de condenar, o en los lugares donde tienen sus oficios, ni se les libren en ellos.

CAP. VI.[585]

ELl Rey no haga Merced de Madera, Moros, ni Galeras, de las Ataraçanas, y el Secretario que la librare del Rey, y Contadores que la passaren, pierdan sus oficios, y el Alcaide que la cumpliere (aunque vaia segunda y tercera jussion, con clausulas derogatorias) pague de su casa, lo que por virtud della diere, y pierda el oficio.

CAP. VII.[586]

LAs Mercedes que los Reyes hizieren de Martiniegas: Escriuanias, Iantares, y qualesquier otros Derechos Reales, la persona à quien se hizieren, las haia y cobre segun, y como, y quando, y de que se cobrauan para el Rey, sin hazer otra ventaja, ni perjudicar a otro tercero.

CAP. VIII.[587]

LAs Mercedes hechas a lugares Realengos, para reparo de muros (o cosas semejantes) espiren, quando de las tales villas, o lugares se haze Merced a algun particular, y los Contadores maiores quiten los dichos marauedis, y mercedes de los libros, y no los passen en cuenta.

CAP. IX.[588]

LA donacion que haze el Rey, o Emperador, o les hazen a ellos, valga aunque sea sin carta, y si el Rey haze Merced a Vniuersidad (o otra persona) de tierra, poblada, o desdoblada, si despues se puebla, y la da con todos los derechos que ay deuia hauer en aquel lugar, sin exceptarse cosa alguna, es visto darle sus pechos y Rentas, y la justicia ciuil, mas no la de Sangre, ni Monedas, si expressamente no lo dixesse, Mas las Alçadas, y que a su mandado haga Paz y Guerra, no puede el Rey darlo en manera alguna, y aunque lo de y expresse no vale.

CAP. X.[589]

LAs Donaciones y Mercedes que el Rey hiziere (de Ciudades, Villas y lugares, y de la justicia criminal, y jurisdiction que ha) a otro Rey, o Reyno, o a personas de otro rey no (que no sean naturales, o moradores de el Reino) no valgan, y aunque se hagan, sean de ningun valor y efecto, y ni los Reyes que vengan, ni el Rey no sean obligados a las guardar ni cumplir. Y si alguno destos Reynos que tenga alguna cosa de las suso dichas, la enagenare (a quien esta dicho) la pierda, y quede a merced del Rey, dar le la Pena que quisiere.

¶ Mas siendo alguna de las dichas Mercedes, hecha a los naturales Ricos hombres, Hijos dalgo, y Vassallos destos Reynos, Monesterios, y Ordenes dellos, por el Rey (y fuera de tutorias) valan, y se les guarden a quien se le hizieren, quedando la Iurisdicion supre-**[[44]v]**ma para el Rey que la da. Que es hazer justicia en Apellacion, o Agrauio, o en otra qualquier manera donde los tales señores la menguaren, y que sean obligados a hazer Guerra, y Paz por mandado del Rey, y Reyes que les sucedieren, y dexar passar la Moneda Real en los tales pueblos, y no puedan hazer ni vsar otra moneda, ni vsen en ellos delas cosas que solo pertenecen a los Reyes por el señorio Real. Y aunque les sean concedidas por Priuilegios, no las puedan hauer, ni vsen de ellas, ni valga el Priuilegio que sobre ello se les diere.

¶ Y si en los Priuilegios y Mercedes (que se les hizieren) no se dixere expressamente que se les da la Iusticia, sino que les dona y da y enagena la villa o lugar, con que reserua el Rey para si en ella hazer la justicia, si el señor en la tal villa, o lugar la menguare, o dixere que la da o dona, con que no entre en ella, o en el lugar, Merino, ni Alcalde, ni Sayon, ni Official, en tal caso si aquel (a quien se dio la tal villa, o lugar) vso de la Iusticia, haia la para si.

¶ Mas si por el tal priuilegio dixere otras palabras (conuiene a saber) que le da, o dona la villa o lugar, y enagena enteramente, no reteniendo para si cosa alguna, o que la da con todo

poderio del señorio, o con todo el señorio Real que al Rei pertenece, en tal caso y palabras como estas, si aquel a quien se hizo la merced, vso de la Iusticia tiempo de quarenta años, sin interrupcion ciuil, o natural que por el Rey, o en su nombre se le hiziesse, haia la y tenga la. ¶ Mas sino dixere sino que le da y dona la tal villa, o lugar, con todos los derechos que en el y en sus terminos el Rei ha y ha de hauer en qualquiera manera, entiendase que no le da la Iusticia, sino solamente las Rentas, y derechos de la heredad, y calumnias, y las heredades que el Rey huuiere en la tal villa, o lugar.

CAP. XI.[590]

POr Ley Pacto, y Contracto firme y estable, hecho y firmado entre partes en Cortes Generales, a peticion de los Procuradores de las ciudades y villas de estos Reinos, prometio el Rey, que las Ciudades, Villas, y Lugares, Fortalezas, Aldeas, y Terminos y Iurisdiciones que la Corona tenia, fuessen y serian inalienables, y perpetuamente imperscriptibles, y la enagenacion que de ellas se hiziere (por qualquiera Titulo, o causa que sea) sea en si ninguna, y las tales Ciudades, Villas, y lugares, no la cumplan, aunque vaian segunda y tercera Iussion, con Motu proprio, y Clausulas derogatorias de esta Lei, o de otras. Y quando (por mui señalados seruicios) alguna Merced destas se haia de hazer, sea con conocimiento de causa, y acuerdo del consejo, y consentimiento de la maior parte del, y de seis Procuradores de ciudades de aquella parte donde la Merced se huuiere de hazer (aliende, o aquende de los puertos) las que el Rey nombrare: Esta Lei es de Rei don Ioan el segundo, hecha con relacion de otros Reyes que lo mismo hauian estatuido: Confirmola el Rei don Enrique el quarto, y el Rei Catolico las de entrambos.

CAP. XII.[591]

LOs Reyes Catolicos prometen sobre su verdadera Fe y palabra, Real, no donar, ni hazer Merced ni enagenar, ciudad, villa, ni castillo, ni lugar, tierra, ni heredamiento, ni islas destos reinos, ni de la Corona Real a Rei, ni a otra persona estraña dellos, ni ninguno destos reinos ose dar, vender, ni enagenar, alguna cosa de las susodichas a Rei, ni a otro estrangero (como esta dicho) so pena de la merced del Rei.

CAP. XIII.[592]

TOda persona Ecclesiastica, o Seglar (de qualquiera qualidad, o condicion que sea) que tuuiere por merced del Rei algun juro de heredad, o por vida, o de cada año, o de qualquiera otra manera que sea, sea obligado dentro del año como se le hiziere la merced, traerle ante los Contadores maiores, para que se escriua en los libros del Rey, so pena que no lo haziendo la pierdan, y en la tabla de los sellos no se les passe, ni los Contadores fuera del dicho tiempo la escriuan, ni se la reciban en cuenta.

CAP. XIIII.[593]

LA clausula que el Rei don Enrique el segundo puso en su testamento, se guarde, y cumpla por lei, segun y como en ella se contiene. El tenor de la Clausula esta en el Titulo de los

Maiorazgos, contiene en suma, que las mercedes que el Rei don Enrique hizo, a los que le siruieron en sus guerras, y necessidades, las haian los hijos de aquellos por Maiorazgo. Y quando el Tenedor muriere sin hi-**[45r]**jo, tornen a la Corona Real donde salieron.
¶ Estos son los bienes (que vulgarmente llaman) Enriqueños, de el Rei don Enrique el segundo, hermano de el Rei don Pedro, que[594] por la gran necessidad que tuuo para conquistar estos Reinos, y defender se de el Rei don Pedro, hizo excessiuas mercedes, ansi a naturales de ellos como a los otros estrangeros, y despues confirmo en las cortes de Toro aquellas Mercedes, y en su testamento las modifico por esta Clausula, que se manda guardar por[595] Lei. La misma tienen en Portugal de el Rei Don Ioan el primero que siendo maestre de, Auis, (la misma orden que en Castilla es de Calatraua, y aun subjecta a ella) se leuanto con aquel Reino, contra la Reina Doña Beatriz (muger de el Rei don Ioan el primero de Castilla) que era legitima heredera, y fue le forçado dar muchos lugares de la Corona a los que le aiudaron a su pretension, y quando se vio sossegado en el Reino, salio con otra Lei (como aquesta) que ellos llaman la Lei Mental, porque dixo que las Mercedes que hizo, fue su intencion que valiessen conforme a aquella Lei.

CAP. XV.[596]

NO se pueda hazer Merced de Indios a ninguna persona. Ni Estrangero de estos Reinos se consienta tractar en las Indias.

Anotacion de este Titulo.

MErx en Latin quiere dezir en Romance Merceria (que propiamente es Merca[597]deria menuda) de donde llamamos Merceros los que en Latin se llaman Institores, como Buhoneros y los semejantes, de aqui viene Mercar (en Latin y Romance) y Commercio que quiere dezir Contractacion, y Mercado por el lugar en do se haze. Merces en Latin quiere dezir Paga o Merecimiento, de donde viene Mercenario, por el Iornalero que trabaja por su paga, en este significado le toma la Escritura quando dize, no trasnochara en tu poder la Merced del Mercenario, en este significado le tomamos en Castellano por la comun Cortesia, diziendo beso las manos de vuestra Mer[598]ced, porque el besar la mano es señal de Vassallaje, y por esto se besa a los Reies, de vuestra Merced, quiere dezir de vuestro Merecimiento, como si dixesse, otorgome por vassallo y subiecto de vuestro Merecimiento. Mas ninguno de si proprio dize Merced (porque no ha de dezir que el tiene merito) sino el Rei solo,[599] que esta en lugar de Dios, y como dixe al principio deste libro, Dios el bien que haze, le haze por la obligacion que tiene a quien el es, assi el Rey (que es su Lugarteniente en la tierra) vsa de este Termino. Es mi Merced, y Hago Merced, significando que aunque a el le siruan, no queda obligado (por el seruicio que a el le es deuido) a la paga, sino la que da es por respecto de si mismo, como Dios, y no por que la deua, y esta es la razon porque el solo y no otro puede dezir es mi merced. Assi mismo v[600]samos por cortesia en Castilla llamar Señor (cuia Etymologia algunos refieren a Syre que en Frances quiere dezir Señor, y Syre a Kyrios, que en Griego significa lo mismo) mas yerran en ello. Señor, viene de Senior, que en Latin quiere dezir Anciano, de donde los Romanos llamaron su Aiuntamiento Senado, y como a los Ancianos se deue acatamiento de Derecho natural, assi a quien queremos honrar

dezimos mi Señor, como si dixessemos, mi Anciano a quien yo deuo respecto, y en Catalan y Valenciano se esta entero el vocablo, y di[601]zen Senior (por donde yo vine a caer en ello) y de ai viene Mossen, y Mosseñer, que en aquella lengua quiere dezir mi Señor. Como en Ca[602]stilla Don, viene de Dominus, que en Latin significa Señor, estos vocablos se anteponen al nombre proprio como Don Lope, quiere dezir el Señor Lope, esto mismo significa Micer Lope, aunque en toda España no se vsa esta cortesia postrera, sino en la Corona de Aragon a solos los Iuristas, a los Clerigos y Caualleros los que no tienen Don (porque a los que le tienen llaman Nobles) y a los Ciudadanos honrados, llaman Mossen. En Vizcaia, Guipuzcoa y Nauarra llaman a los Sacerdotes Don, y lo mismo en la Cartuxa a los Religiosos de el Coro, dizen Don Esteuan de Salazar, Don Miguel Curita: por frai Esteuan, y frai Miguel. Antiguamente (fuera que los que he dicho y los Ricos hombres) ninguno se llamaua Don, y muchos dellos no se lo llamauan,[603] ahora quien no le quiere no le tiene. Lo mismo es de la Merced, que pocos dias ha se llamaua a solo el Rei, ahora ni hai quien la diga, ni quien**[[45]v]** la haga, ni quien la consienta, todos tiran a la Señoria, y en breue sera mas comun que antes era el Vos, he querido incidentemente tocar estas Etymologias, por ser cosa que traemos entre las manos, y ninguno da razon dellas. Tornando a nuestra Materia, entendido que significa Merced, se entiende nuestra Rubrica, y en que significado la tomo, que es lo que el Rey da. El Titulo y Leies del son harto excu[604]sados, porque son Instruction de el Rei, la qual el guardara en quanto fuere seruido, y no mas. Puse la entre las Donaciones, por que en efecto es Donacion pura, y en ninguna parte pudo venir mejor. La lei. 10. y. 15. y. 17. Tit. 10. lib.[605] 3. de la Recopilacion contienen la Reuocacion de las Mercedes que hizo el Rei don Enrique el Quarto, y las modificaciones que de ellas se hizieron, ahora son de todo punto inutiles, por que puesto que quando se hizieron no lo fuessen, siruieron como los Actos Iudiciales para dar la Sentencia (la qual dada quedan inutiles) assi aquellas Instructiones, si entonces se executaron ya no son de efecto, y si entonces no lo fueron, menos lo seran ahora, sobre quasi. C. años que han passado, que bastauan a conualidar qualquiera Acto por Inutil que fuesse, y no contienen cosa alguna que se pueda traer en consequencia, o Argumento de caso semejante, sino las reuocaciones que hizo el mismo Rei Don Enrique de lo que el hauia hecho, y las que de ello hizieron los Reies Catolicos.

Encomienda de Indios.

EL Capitulo final de este Titulo se pudiera excusar de poner en el, porque la Lei original de donde se saco, es no solamente Impertinente, mas Reuocada en su primera parte que tracta de las Encomiendas de Indios, cuia Materia en el Titulo de Deposito reserue para e[606]ste lugar, porque es Merced de Rei, la Materia es mui importante, y aunque disputada de muchos, quiça de ninguno entendida, porque delos Escriptores que la han tractado, los que tuuieron letras, faltoles noticia de el Hecho, los que supieron el Hecho, no tuuieron letras para disputarle, y otros ni supieron el Hecho ni Letras, y estos son los que mas han metido la mano, en lo que menos supieron, y mas se huuieran de apartar, y con negocio han procurado suplir, lo que con la sciencia no pudieron. Yo proporne el Hecho con mucha Verdad y Breue[607]dad, y los fundamentos de emtrambas partes, de do constara el Error que he dicho. Y tras esto mostrare el Puncto (que los Oradores llaman Tesis) donde esta la dificultad de la Question, y la ocasion que ha hauido de tractar se, que fue el Fundamento de esta Lei. ¶ El año de MCCCCXCII.

Por mandado de los Re[608]ies Catholicos descubrio el Almirante Don Cristoual Colon (con la Armada de Castilla) las Indias Occidentales, la Primera tierra fue la Isla Dominica (que llamo assi por Dominico su padre) y luego la Española, que por otro nombre se llamo la Ysabela, por respecto dela Reina Catolica Doña Ysabel nuestra señora natural. Venido el Almirante con este descubrimiento, tornaron a embiarle segunda vez, y continuo el descubrimiento que siempre se haido haziendo, y haze de cada dia, y començo a poblar lo descubierto, subjectando la gente[609] de las partes que descubria, y haziendoles hazer homenage a la Corona de Castilla, y quitandoles los Idolos en quien creian, y los Sacrificios de carne humana (la qual comian como nosotros vaca y carnero) y traiendolos a la sancta Fe catolica, y conocimiento de la lei de Dios. Darles esta lei, quitarles la Idolatria, y la Abominacion de sacrificar Hombres, y Peccado nefando (de que todos eran tocados) no se podia hazer sin lo primero, que era darles nueuo Rei, y Señores: porque los que ellos tenian, esta claro que hauian de defender, y conseruar la creencia, y lei en que se hauian criado y nacido, y para esto tenian por maestro al Demonio, cuio interesse se tractaua en conseruar sus animas en aquella perdicion. Para este efecto de la Conuersion de aquellas Gentes, y conseruacion en el señorio nueuo (que no se podia hazer sin Assistencia de los nuestros) se tomo por el Medio mas expediente (el que en semejantes casos esta[610]tuio el Derecho de las Gentes) Repartir la tierra y gentes della (entre los proprios que la descubrieron, conquistaron, y conseruauan) aplicando su parte al Rei por el soberano señorio, y lo demas alos otros particulares: Y los vnos y los otros acudiessen a la Corona Real, con las cosas que el Derecho llama Regalia, que**[46r]** es la Iusticia Ciuil y de Sangre, Moneda. Quintos de los Metales, y todo lo de mas que a los Reies solos es deuido. Y sobre todo que cada vno tomasse por su parte a cargo la conuersion de los Naturales (a que el Rei por el todo estaua obligado) y por aquella parte que le encomienda le descargase de ello. De esta manera se hizo el[611] que llamaron Repartimiento, que fue Repartir a cada Hespañol (conforme a su qualidad) las familias de Indios que llamauan Quadrillas. Porque en las Islas no hauia pueblos formados (como en Castilla y como en Tierra firme) sino familias como de Alaraues, que como la tierra es caliente en choças y en el campo biuian. El Titulo de Encomienda que les daua el Gouernador de la tierra es este.

¶ Por la presente se Encomienda en nombre[612] de su Alteza en vos Fulano, el Señor y Naturales de tal parte (o tal Quadrilla de Indios) para que os siruays de ellos en vuestros aprouechamientos y Grangerias, conforme a la Tassacion que esta hecha, y se hiziere, y con que los industrieis en las cosas de nuestra sancta Fe Catolica, con la qual descargo la Consciencia de su Alteza, y mia en su Real nombre, secho a tantos, &c. Ful. Gouernador.

¶ Este es el Tenor de las Encomiendas que entonces se dauan, y el mismo se queda en las que oi se dan, aunque el efecto (como adelante veremos) es diferente, y de aqui se vinieron a llamar Encomiendas, porque se Encomen[613]dauan los Indios. Tambien se llamo Repartimiento, porque hazian vna Suma o Massa de todos los Indios que hauia que Repartir (sin llegar les a sus haziendas ni personas) y aquellos Repartian conforme a lo que esta dicho. Dixe sin llegar les a sus Personas, sino era quando los dauan por Esclauos, lo qual se hazia muchas vezes, por alguna Rebelion y Traiciones cometidas contra los Hespañoles que estauan de Paz, y por otras causas que la Iusticia declaraua, mas de esto no tracto ahora hasta adelante. Repartidos (como esta dicho) los Indios[614] (que assi llamaron los naturales de aquellas partes) cada vno se seruia de los que le cabian en Repartimiento, como mejor le parecia, y aunque al principio deuio de hauer algun excesso, como ordinariamente acaece,

hasta que las cosas se entienden, siempre huuo hombres zelosos de la lei de Dios, por cuia Relacion se[615] proueio de ciertos Religiosos (de la Orden de sanct Hieronymo) que fueron con supremo poder al tercer Viaje del Almirante, y otras Personas Eclesiasticas, que juntamente con la Conuersion de los Indios, tuuiessen cargo particular de la Conseruacion y Protection de ellos. Estos con la Iusticia hazian la Tassacion de como se hauian de seruir los Encomende[616]ros y en que. Señalauan que tiempo hauian de dexar a los Indios, para hazer sus lauores sementeras y cosechas, y que tiempo hauian los Indios de venir a hazer las de sus Amos, y seruir en las Minas de Oro, que esta era entonces la principal hazienda y Granjeria de los Hespañoles, y de esta Tassacion se daua noticia a entrambas partes, a los Indios para que supiessen lo que hauian de dar, y a los Hespañoles para que supiessen que no les hauian de pedir mas. Este es el Efecto de las Tassaciones. Y como dixe poco ha no pudo dexar de hauer al principio mucha desorden, no (como algunos piensan y dizen) por parte delos Conquistadores, personas particulares (a quien todos echan la[617] culpa) sino por parte de las mismas Iusticias, Oficiales de la Hazienda Real, y otras personas fauorecidas, que como no tenian quien les fuesse a la mano, los Excessos de los tales ni son castigados ni publicados, sino los de los Pobres que (como dize el Refran) no huellan, y hazen Patada. Y para mejor hazer su hecho, estos que hazian el Repartimiento señalauan Quadrillas a los Priuados de los Reies, Secre[618]tarios, y a los de el Consejo que estauan a su lado, para tener en ellos sauor (y mediante el) salir con sus pretensiones, estos eran el Secretario Miguel de Almaçan, el Secretario Conchillos. el Contador Passamonte Aragoneses, el Obispo de Burgos, y otros muchos que tenian sus Quadrillas publicamente, y aun eran menos perniciosas, que quando las tienen secretas y en confiança de Terceros. Estos tenian sus Maiordomos en las Indias, que como eran Mercenarios alquilados, y no Pastores, no curauan de las Ouejas, mas de para el fructo, por que el vezino de aquellas partes que residia en su propria hazienda, assi por el amor (que naturalmente tiene cada vno a sus subditos (aun que sea a vn bruto) como por su interesse, de**[[46]v]** conseruar los Indios que le sustentauan, pues faltandole aquellos no le hauian de dar otros, lo que no era en los priuados (que dixe que estauan en España) porque siempre les hauian de dar nueuo Repartimiento, y assi como no les hauia de faltar la Propriedad, procurauan desfrutarla quanto podian. ¶ Antes que passe[619] adelante con esta Materia, me conuiene interrumpirla para tractar de los Esclauos, y boluer luego a las Encomiendas. Dixe arriba que esta Encomienda que se hazia, era de hombres libres, y que su seruicio era limitado. Sin este Repartimiento hauia otro de Esclauos, que no se hazia por Encomienda: sino que se dauan en Propriedad para perpetua seruidumbre. Estos[620] eran de dos maneras, vnos que por Rebeldes condenauan a seruidumbre, como eran los Caribes en las Islas, que venian de otras Islas, y de tierra firme a saltear los Indios de paz, para comerselos, y otros que se Rebelauan, pronunciauanlos por Esclauos, y como a tales los iuan a Conquistar de nueuo, despues de hauer les hecho las amonestaciones y diligencias que conuenian: Conquistados executauan pena de Muerte en las Cabeças, y enlos mas culpados, y los de mas repartian por Esclauos (al vso de Guerra) y quedauan por de los Señores a quien se dauan. Otros Esclauos hauia de Rescate, que[621] quiere dezir comprados, que hauia entre los Indios de paz, los que les ellos hauian preso en Guerra abierta, o condenado conforme a sus leies, o comprado los de otros, o de ellos proprios que se vendian a si mismos, a estas quatro especies se reduzen todos los Esclauos de Rescate, que en aquellas partes ha hauido. Todos los Escla[622]uos (de qualquiera fuerte que fuessen) se traian ante la Iusticia y

Oficiales de la Real hazienda, y se pagaua el Quinto al Rei (segun fuero de Castilla) como de cosa ganada en Guerra justa, y los herrauan con fuego en el rostro, y se entregauan a sus Señores: los quales se seruian de ellos, no como de los encomendados, sino como de sus Esclauos, de estos huuo muchos, y yo alcance gran golpe de ellos el año de M.D.L. que se comprauan y vendian, y su[623]bito los vi en Mexico dar quasi a todos por libres, y se proueio, que ni en aquellas Prouincias que ya estauan conquistadas, ni en ningunas (que en todas las Indias se Conquistassen) se hiziessen Esclauos por manera alguna. Bien creo, que a los principios huuo alguna desorden en esta Materia de los Esclauos, assi en los Iuezes que con facilidad deuian darlos, sin hazer la Inquisicion que conuenia, y las demas diligencias necessarias, como en los proprios Señores, no solo en tractarlos mal, mas aun en Herrar (por su propria autoridad) muchos que no lo eran, y mugeres y niños, y otros miserables que no sabian, ni eran parte para remediar su desuentura, mas todo esto cessa con la prouision que oi hai, que no se puedan hazer Esclauos en lo por venir, y lo passado mas facil es sentirlo que remediarlo. Esto es lo que hai a cerca de los Esclauos que se hizieron en las Indias. ¶ Torno ahora a las Encomiendas. El año de M.D.XVI. Francisco Fernandez de[624] Cordoua, desde la Isla de Cuba (que por otro nombre se llama Fernandina, por el Rei Catolico Don Fernando. V. de gloriosa memoria) descubrio la Prouincia de Iucatan, que es tierra firme con Nueua España. Este Descubrimiento continuo el Capitan Grijalua por el Adelantado Diego Velazquez Gouernador de Cuba, y entendido lo que era (mas por extenso delo que Francisco Fernandez hauia alcançado) embio a conquistar la Tierra descubierta al Capitan don Fernando Cortes, que despues fue Marques de el Valle, el qual conquisto[625] toda aquella tiera, de que es Metropoli la ciudad de Mexico, Rindio a Motecçuma, y vencio a Axayacatcin y Coautemutça, sus successores Señores de Mexico. Rindiosele la Prouincia de Tlaxcalan, y la de Michoacan, finalmente reduxo a la obediencia dela Corona de Castilla todas aquellas Prouincias, con las de Honduras, quanto hai entre los dos mares del Sur (que es el de Medio dia) y de el Mar de el Norte (que es nuestro Oceano Atlantico) Conquistada esta tierra, señalo vna parte della pa[626]ra Repartir entre los Conquistadores que se la aiudaron a Conquistar, y como el y ellos eran vezinos de la Isla de Cuba, donde tenian sus Repartimientos encomendados por la orden y forma que esta dicho, hizo las mismas Encomiendas, añadiendo que las hazia por el tiempo que fuesse la voluntad de su Magestad, y suia en su Real nombre, y este (con el que arriba dixe) es el Tenor de las Encomiendas que **[47r]** oi se dan en Nueua Hespaña: porque al tiempo que se hizo el primer Repartimiento (por las Instructiones que estauan dadas) a los Gouernadores que embiauan a descubrir les era mandado, que no hiziessen Repartimiento; y assi el que se hizo fue con condicion que su Magestad le aprouasse, como despues le aprouo. Lo que ha[627]sta aqui he tractado ha sido general de todas nuestras Indias, lo que de aqui adelante escreuire sera de sola la Nueua Hespaña, y Prouincias a ella subiectas: no por que las Encomiendas, Tassaciones, y Repartimiento de el Piru, y las demas Indias, difieran en el hecho ni en el Derecho de las de Nueua Hespaña, sino por conseruar mi credito, en no tractar de cosa que no haia visto, y tentado por mi propria persona, en mucho tiempo que las mas principales causas de esta qualidad en aquellas partes passaron por mi mano: por que si este recatamiento huuieran tenido los que de esta Materia (por escripto, o en disputa) quieren tractar, ni huuieran dicho lo que dizen, ni de ellos se dixera con verdad, que hablan en el Derecho de el hecho que no saben. Hecho el Repartimiento primero (en la forma que esta dicha) se entendio luego en[628] hazer la Tassacion de cada pueblo, con que hauia de acudir

a su Encomendero: para esto se hizo junta General de cada Prouincia; y entendiose por las pinturas de los naturales (de que ellos vsan como letras) con que acudian a sus Principales, y que dauan al Rei señor general de todos, y en que cosas, y que dauan para sus Idolos Templos Sacerdotes y Sacrificios: y conforme a la qualidad de la tierra que habitauan, y a la comodidad de las Contractaciones y fructos que tenian. Hizose Tassa, releuando les del increible tributo que antes tenian, y dexado a los Principales lo que hauian de lleuar conforme a lo antiguo, Señalauan les vna pequeña parte (de lo que hauia de lleuar el Rei que[629] tenian) Y por que esto pertenecia al Rei nuestro señor, esta se aplicaua al Encomendero por Tassacion, y se escriuia en vn libro que de ello tenia el Secretario del Gouernador, y ahora tiene el de el Visorrei, y al Encomendero se le daua vn traslado, y a los Indios otro en su lengua, y de palabra, y por pintura se les daua a entender lo que contenia: para que entendiessen hasta donde llegaua la Obligacion que se les imponia. La Exaction, o cobrança[630] de estos Tributos nunca jamas se dio al Encomendero, ni el contrataua con los que la pagauan, sino con el Gouernador de los Indios: el qual y los Principales la cobrauan de ellos, y acudian de su mano al Encomendero; y eran medio entre estos dos extremos de el Encomendero y los Encomendados: y quando (por muertes, o por otra causa) los Indios venian a menos estos acudian al Gouernador de la tierra, o a la Audiencia, y pedian moderacion; la qual se les daua (citado el Encomendero) y se sentaua al pie dela Tassacion antigua, por la orden que esta dicho. Y si el Gouernador y Principales no pagauan al Encomendero lo que cobrauan, tampoco tiene Exaction de ello, sino acudir a[631] la Audiencia, o Iusticia maior, que les mande que lo paguen. Mas la Tassacion que hauian de cobrar el Gouernador y Principales de los Indios para si, ellos mismos tenian la Exaction, y lo cobran de su mano, y de ella se pagan, como, quando, y donde quieren. De esta no podia hauer querella aunque mas excessiua fuesse: por que los Maceguales (que pagan el Tribu[632]to) son Gente barbara y bestial; tan humil de que aun no se arriscan a mirar al rostro de sus Principales, y como los Principales han de hablar por ellos, y son los Principales los que hazen el excesso, forçosamente hauian de biuir los Maceguales en esta seruidumbre. Tres Estados hai en[633]tre los Indios. Maceguales que es la Gente Plebeia Labradores y Oficiales y Hombres que seruian de carga, como entre nosotros las bestias, de las quales ellos carecian, sino es en Piru, donde[634] hai Ouejas de carga: y en Cibola hallaron Perros de que vsauan para carga. Pilis (que quiere dezir Principales) y assi los llamamos en Caste[635]llano) estos son como los Hidalgos entre nosotros, y entre los Indios Orientales los Naires. mas Pili no es nombre de Estado propriamente, sino de oficio: el Tercero es, Tlahtoua[636]ni (que quiere dezir como gran Señor) y esto llamauan al Gouernador que los Gouernaua. De todos los Gouiernos que he leido (antiguos y modernos) ninguno hallo que tan precisamente quadre con el que los Indios tenian (quando llegaron los Castellanos a la Nueua Hespa[637]ña) como el que el Turco tiene en sus tierras, que es Señor absoluto de las Personas, y de los**[[47]v]** bienes de sus Vassallos, tanto como le plaze, sin que haia succession (en Gouierno, ni en Señorio, Iurisdiccion, ni otra cosa) de padre a hijo, mas de su voluntad absoluta, excepto en los bienes particulares (assi muebles como raizes) y en aquellos no tiene el successor, ni aun el posseedor mientras biue, mas derecho de el que el gran Turco quiere, y el les da Señores, y los quita, y Gouernadores: este Señorio es supremo, y assi lo era y mucho mas el de Motecçuma, y sus Antecessores en Mexico, y todo su Imperio, Sola su persona se dezia ser libre, los de[638]mas eran Tlacotl. (que quiere dezir Esclauo) de el gran Señor, y

como la tierra que biuia era de Conquista y ganada (como ahora lo es de los Castellanos) el Gouierno estaua en poder de Mexicanos, y a sus mas queridos, o mas be[639]nemeritos daua vn gouierno de Prouincia, o frontera, o ciudad, o otro lugar particular, a cada vno segun su qualidad, y delos Soldados Mexicanos hazia Pilis, y les daua heredamientos con Maceguales que se los labrassen, como antiguamente eran en Castilla los Solariegos, y entre los Romanos los Censitos y Ascripticios, mas los vnos y los otros (y en suma todos) eran Esclauos de el Rei, y no hauia limitacion en lo quele hauian de tributar, sino todo lo que el embiasse a pedir aquello dauan, sin reparar que fuesse poco ni mucho, quando no tenia que les pedir, o cosa fructuosa en que los ocupar, les mandaua passar peñas, o arboles muy crecidos de vna parte a otra, no pretendiendo mas fructo de ellos, que la ocupacion. Y[640] assi lo dio por consejo al Marques de el valle, diziendo que la Ociosidad les hazia pensar nouedades, y ponerlas en execucion. Esta era la forma de Tributos que los Indios tenian en tiempo de su infidelidad, y la oppression de los Maceguales, ninguna lengua humana la bastara a ex[641]plicar, de el Tlaule (que es el pan que ellos vsan que aca llamamos Maiz) no podian comer sino los granos de la punta, que son delgados y de menos substancia, y el principio de la maçorca hauian de guardar para la gente de Guerra, no podian comer gallina, ni vestir algodon, ni beuer ciertos beurages, que entre ellos se vsan. Si faltauan Esclauos para sacrificar, o niños para el plato de sus Señores dauan sus hijos. El[642] Imperio Mexicano fue el maior de toda la nueua España, y la posseio de Mar a Mar, hasta la Prouincia de Guatemala. La cabeça de este Imperio era la Ciudad de Tenochtitlan Mexico (como tambien lo es ahora) a veinte leguas hazia la mar de el Norte) tenia la prouincia de Tlaxcala, que era Señoria sobre si, y esta[643]ua de Guerra contra Mexico, tenia quatro cabeceras (como los Cantones de Suiços) y estos elegian de si vn Maior, que era por tiempo limitado (como el Dictador Romano) Señor de todos, no absoluto, sino con parecer de los de mas gouernaua, como el duque de Venecia. A la parte de el Mar del Sur tenia, la Prouincia de Michocan (que nosotros llamamos Tarascos) estos tenian señor sobre si, y Guerra continua contra los Mexicanos. Todo lo de mas era subiecto a Mexico (que es vna grandissima tierra) donde hai infinidad de Lenguas, tan diferentes entre si, como la Arauiga de la Vizcaina. Las principales que se me ofrecen son.[644] Mexicana, Otomitl. Tontonaque, Chontal, Guasteca, Minxe, çapoteca, Matalcinga, Guachichil, Michteca, y otras muy muchas, mas entre todos corria la lengua Mexicana: de la qual hauia Nauatlatos (que assi llaman los Interpretes) porque como era la lengua de los Señores, corria por todas partes, como la Latina por el Imperio Romano, y la Griega por toda Asia. Estos nombres de Lenguas, tambien lo son de Prouincias habitadas delas gentes que las hablan, y estos eran Naturales de las Poblaciones donde ahora estan (llaman los en Latin Indigenas, o Aborigines, que quie[645]re dezir naturales dela tierra) de estos los mas antiguos (que por pinturas delos Indios se al[646]cançan) son los Otomitles, que posseian toda la comarca de Mexico, hasta (haura quasi en tiempo que se perdio España poco mas o menos, y la entraron los Moros) que vinieron los Mexicanos, cuia Naturaleza dizen ellos que es de los Chichimecas, y se apoderaron de toda esta tierra, y la tuuieron hasta que entraron en ella los Castellanos, y en breue se acabaran de apoderar delos de Tlaxcala, sino fueran socorridos de los Españoles. Mas como el Imperio Mexi[647]cano era Tyranico, en todas las Prouincias tenian Guarnicion de gente, assi para cobrar sus tributos, como para conquistar nueuas tierras, y defender las conquistadas. Y porque algu-**[48r]**nas dellas (especialmente las costas de la Mar, y mas las del Norte) son tierras calidissimas y

pestilentes, las poblaua de receuo cada año, [648] embiando alla gentes de otras Prouincias que se rebelauan, y otros delinquentes que biuiessen en ellas El Rei de Mexico no era por succession como[649] el de Castilla y Portugal, sino por Election de tres Cabeceras, Mexico, Tezcuco, Tlacupan. Los señores de estos tres pueblos le elegian quando moria, y elegido era perpetuo. y muchas vezes elegian al que si por succession fuera huuiera de ser Rei, como por fin de el Empera[650]dor Maximiliano, fue electo por Emperador el Rei don Carlos (nuestro señor de gloriosa memoria) su nieto, que le huuiera de succeder si por natura fuera la succession. Esta es en suma la Policia que los Indios tenian en su Infidelidad, y la forma de Gouierno, y de tributar a sus señores. Agora torno a las Encomiendas y Repartimiento que dixe que se hauia hecho y las primeras tassaciones. En este mismo tiempo (que fue al principio de el Reinado de el Emperador don Carlos nuestro señor) vino de las Islas a estos Reinos, vn Clerigo que hauia mucho tiempo residido en las Islas Hespañola y Cuba, y diziendo quan mal tratados eran los Indios por los Encomenderos, y quanto deseruicio se hazia a Dios, y daño a la hazienda Real, en el Gouierno que se vsaua en aquellas partes, tracto que con mucho menos trabajo de los naturales, y con increible augmento de la Hazienda de el Rei se ofrecia a hazer la Conquista, y traher grandes tesoros, Christianamente y no con Tirania hauidos: el era hombre vehementissimo, y como no hallo en los de el Consejo que tratauan las cosas de Indias (y las sabian) aparejo para sus chimeras, dio tras ellos como tras los de mas, y valiose de Xeures, Laxao, Bouclans, Prats, y los de mas Estrangeros que venian en seruicio de su Magestad, y atendiendo a su habito que era clerigo, y a las grandes promessas Espirituales y Temporales que hazia, dieron le todo lo[651] que pidio, que fue vna compañia de labradores, y armolos de vnas cruzes en los pechos, y con sus nueuos Comendadores, y grandes poderes fue (creo que a Cubagua) donde los Indios le quemaron y mataron quasi a toda la[652] gente, que eran mas de. CCC. labradores, y el con muy pocos escapo huiendo: y de alli se metio fraile, mas no por que dexasse su antigua pretension, antes con el nueuo habito la siguio mas encarniçadamente. Buelto fraile a Hespaña, torno a Indias Obispo de vn Obispado que le dieron en aquellas partes, en el qual se conseruo mal, y subito le dexo, y por la nueua Hespaña se boluio a Hespaña con mucha furia (entonces vio el a Mexico de passo, y antes ni despues no vio otra tierra de Indias importante, sino las que he dicho) y si en la orden sacerdotal, y estado de Capitan, y en el de fraile tuuo poca constancia, no la mostro mucho maior en el de Obispo, por que luego le Renuncio, cosa a mi flaco juizjo que no recibe excusa ni color: por que quien tan cursado estaua en las cosas de las Indias (como el mostraua) deuia saber quando tomo el Obispado la carga que[653] era: si no lo sabia fue temeridad encargarse de ella: y si lo sabia, fue malicia descargarse de ella. Si dize que le querian matar, y quantos mas inconuenientes pusiere todos se los concedo, y muy maiores, tanto mas digo que estaua obligado a no desamparar a su Esposa la[654] Yglesia, con quien Dios le aiunto, y verla en su vida casada con otro. Si esto hizieran con las suias S. Pedro, S. Marcos, S. Dionysio, ellos carecieran de martyrio: pero Roma, Alexandria, y Paris no estuuieran fundadas en su sangre. No se yo como quiere ser hauido por Obispo (en la autoridad) sin Obispado, el que teniendo le negocio como no ser Obispo: mas es verdad lo de el Euangelio, que a nuestros proximos queremos poner cargas incomportables, y nosotros no tocarlas con el dedo. Venido pues en Hespaña (por Escrito y por Palabra) insistio en lo que antes, y con grandissimo Negocio: tanto que por los miedos que ponia, que todo el Mundo se iua al infierno, se hizieron las (que llamaron) Leies nueuas, que es esta Lei

sobre que escriuo, por la qual se ve[655]do absolutamente que no se hiziesse Encomienda de Indios. De esto se siguieron muchos trabajos, y la Rebelion de el Piru, entendidos por su Magestad los inconuenientes de esta Lei, la Reuoco; y por esto dixe que estando Reuoca de se pudiera excusar de poner, como la Materia era tan importante tractaron muchos de escriuir de ella, y tomaron por el principal puncto Si**[[48]v]** la Guerra y Conquista de los Indios se puede hazer con justicia, Escriuio. La buena memoria del Maestro frai Francisco de Victoria v[656]na Repeticion que anda impressa con las suias. escriuio el Doctor Sepulueda. tambien imprimio. y frai Bernaldino de Areualo fraile descalço de el Abrojo, gran sieruo de Dios y hombre cuerdo, escriuio Mossen Mateo Malferit cauallero Mallorquin, y mejor que todos frai Vincencio de Curzola Religioso Dominico Esclauon, que fue conquistador de Iucatan, estos postreros no imprimieron. Yo tambien a bulto borre mis pliegos ciertos, que despues se me perdieron con mi libreria en la mar. Mas[657] sobre todos escriuio el Obispo que he dicho, hasta hazer vn confessionario (en que absolutamente pronuncio) que ningun Sacerdote podia absoluer a quien tuuiesse Encomienda de Indios, si actualmente no la dexasse, y restituiesse lo lleuado. Y assi lo hizieron muchos Confessores, y aun muchos Encomenderos, que en la Agonia de la muerte no se quisieron poner en disputa, por este inconueniente se pro[658]hibieron sus obras. Este es el Hecho que prometi proponer, el qual esta cierto, y ninguno le podra culpar de falso. las razones que el Obispo alega se pueden ver por sus obras, por que ni las quiero proponer, ni responder a ellas: no se diga de mi que busque occasion para escriuir lo que no es de principal intento de la Materia que tracto: solo digo que el maior argumento con que persuadia su doctrina, era con dezir que era Obispo, y que dezia cada dia Missa, y hauia ochenta años que estaua en las Indias, y estudiaua el Hecho, y el Derecho de aquellas partes. A esto solo quiero responder porque es lo mas con que me han apretado los que defienden su opinion a carga cerrada. En quanto a ser Obispo, digo que el Concilio Ariminen[659]se que se hizo contra sancto Athanasio fue todo de Obispos, y aun muy doctos pero Arrianos, y Nestorio fue Patriarcha de Constantinopla, mas que le aprouecho para no ser hereje, Iudas Apostol fue, mas no por esso acerto, no digo esto para derogar a la dignidad que es columna de la Yglesia, mas para mostrar que no basta ser Obispo para acertar, sino ser Obispo docto y acertado. En quanto al tiempo que estuuo en las Indias, dize muy gran verdad mas pudo hablar de ellas, como el Asturiano (que en lo postrero de Asturias huuiesse nacido y enuejecido) podria hablar de el Gouierno de la Corte de Hespaña. el no vio a Mexico, ni a Piru que estas son las Indias, y de estas tierras a las que el vio, hai maior desproporcion, que de la Corte a Asturias. Pues en lo que toca a las Letras, las obras y escriptura de cada vno (aunque haia sido aiudado) da muestra de[660] el Pecho donde salieron que tantas letras tema, vna cosa se, que lo dexare a juizio de quien leiere seis pliegos de sus escriptos, y de ellos no quiero hazer otro juizio, y esto mismo respondo a los Años que dize hauer gastado en el estudio de este derecho. Bien se que Leies (en que se intitulaua Licenciado) no las oio en Salamanca, ni Valladolid, ni fuera de Hespaña, y no creo que es sciencia que se estudie (sin estudio)[661] por solo ingenio o Practica. mas esto no quiero que valga sino su escriptura, y en quanto al tiempo y años, pareceme que los higos inuernizos que se quedan en la higuera el inuierno, estan mas en ella que los que maduran a su tiempo, y estos nunca acaban de madurar. Los van cos que estan en las escuelas de Salamanca, sin menearse de los Generales oien todas las liciones que se leen, y al fin de el año saben tan poco como al principio, y el Bedel tiene todos los libros de la Libreria, y duerme en las Escuelas,

y habla cada dia con los Catedraticos, y sabe menos que los estudiantes que se van à comer y dormir a sus casas. Si su Escriptura es[662] buena, que se me da a mi que la haia hecho sin estudiar, y si no lo es, que se me da a mi que haia perdido el juizio estudiando en ella, pagan le al caçador la caça que vende por el tiempo que gasto en caçarla, o por lo que es la caça, torno a repetir otra vez lo que ciento he dicho, que vean sus escriptos, y por aquellos juzguen. Quien esta otra parte quiera defender, vea el caso que[663] he puesto, y sepa distinguir de Indios Encomendados a Indios Esclauos. y vea que Derecho tenia Motecçuma a la Nueua Hespaña, y assi como sus Encomenderos succedian en su Derecho, assi los de ahora en el de el Rei nuestro Señor, Comparese lo vno con lo otro, y veran como no esta la Question donde ellos la buscan Si la Guerra es justa, o no? Y de presente no se me pida mas de esta Materia.

[49r] De el Emprestido Mutuo.

TIT. IIII.

CAP. I.[664]

EMprestido es Pleito entre los hombres que prestan los vnos de lo suio a los otros quando lo han menester, y esendos maneras. La primera, que en Latin llaman Mutuum, quando la cosa emprestada se haze de el que la recibe, como la que se Recibe por Cuenta, o Peso, o Medida. El que esto recibe, cumple con boluer otro tanto, y tal como lo que recibio. Esto llamaremos en este Titulo Emprestido, por diferenciarle del el que luego se sigue. La segunda manera es el que en Latin llaman, Commodatum, quando se haze Prestamo de especie cierta, como Paño, Bestia, Sieruo, que no se haze de el que lo recibe, ni ha en ello mas de el vso, o seruicio, para que se lo emprestaron, y siempre queda el señorio de ello con que el lo dio prestado. Este llamare Prestamo, para diferenciarle de el Emprestido.

CAP. II.[665]

PRestada la cosa que se dio en el Emprestido de Mutuo, el peligro, o riesgo que por ella viniere, es a cuenta de el que la recibe, y el que no la paga al plazo, y lugar que puso, ha de pagar la pena a que se obligo, si la hai expressa en el contracto, y sino las costas, y menoscabos que recibio el que hizo el Emprestido, y esta obligacion passa contra los herederos de el que lo recibio.

CAP. III.[666]

EL que recibe Emprestido de Mutuo (a pagar en plazo y lugar señalado) esta obligado) a pagarle tal y tan bueno, y sino lo huuiere, dar el valor de lo que le prestaron, conforme a lo que valdria en aquel mismo lugar y tiempo a que se obligo, sino le hai señalado, lo sera el dia de la demanda, y lugar do se puso.

CAP. IIII.[667]

QValquiera puede prestar (por si, o por otro con su mandado) todo lo que es suio, y siendo Mutuo, el que lo recibe puede hazer de ello lo que quisiere, y esta obligado al plazo que pusiere boluer otra tanta quantidad, tal y tan buena como la que recibio, aunque esta no se expresse en el contracto, y sino hai plazo señalado, la ha de boluer quando el emprestador quisiere, con que sea diez dias despues de el Emprestido.

CAP. V.[668]

SI el Emprestido fue de quantidad cierta, (de lo que se cuenta, pesa, o mide) el que lo recibe puede retener la quantidad de su deuda, si el prestador le deue otra deuda tan conocida como ella, y hazer se pago: mas si no es la deuda tan conocida, no puede retener el Emprestido.

De el Prestamo Commodato.

TIT. V.

CAP. I.[669]

EL Prestamo que en Latin se dize Commodatum, es Prestamo hecho hasta tiempo cierto, de cierta especie, hecho a prouecho de el que le recibe, sin interesse alguno, como seria Prestando vno a otro vn cauallo graciosamente, porque si le lleuasse precio, ya seria contracto de Alquilei, y no Prestamo: Puedese este Contracto hazer en vna de tres maneras. La primera aprouecho solo de el que le recibe, que es el exemplo puesto. La segunda a prouecho de entrambos, ansi de el que le da como de el que le recibe, como si combidassen dos a vn combidado, y el vno de ellos pidiesse prestada su plata a el otro para el combite. La tercera quando se haze a prouecho solo de el que le da, como si el marido prestasse a su muger, o esposa, algunos paños preciosos, o joias, con que se aderece, que este Prestamo es a prouecho y contento de si mismo. En la primera especie de estas esta obligado el que recibe la cosa prestada a mirar por ella, tambien y mejor que si fuesse suia propria, y si por no lo hazer ansi, se dañasse o se perdiesse, es a su riesgo. En la segunda specie es obligado a poner la diligencia que en sus cosas suele, y si enellas fuesse de mal recaudo, con poner el mismo en lo que recibe prestado cumple, sino hai de su parte culpa. En la tercera como no haia engaño de parte del que la recibe, la perdida y daño que viniere, es a peligro de el señor que lo dio.

CAP. II.[670]

DOlus en Latin quiere dezir en Romance Engaño, de el qual se tracta en muchas partes de este libro. ¶ Culpa es en vna de tres maneras, Lata. Liuiana.**[[49]v]** Liuianissima. Lata culpa es, Culpa grande y manifiesta, quando algun hombre no entendiesse todo lo que los hombres, o la maior partida dellos entiende, y esta Culpa es como Necedad, que es semejança de Engaño y esta Culpa no tiene excusa, como seria: Si el que tiene en guarda alguna cosa de otro la dexasse en la calle, o a la puerta de su casa, pensando que alguno no la tomaria.

Lo mismo seria, si alguno cuidasse hazer contra el mandamiento de su Señor. Culpa liuiana es como Pereza, o como Negligencia. Culpa leuissima es, como no hauer hombre aquella Femencia en aliñar y guardar la Cosa, que otro hombre de buen seso hauria si la tuuiera.

CAP. III.[671]

QVando el Prestamo es hecho solamente a Pro de el que recibe la cosa, y se pierde por su Culpa (grande, o pequeña) sea obligado dar el valor a su dueño: mas si fue por ocasion en que el no tuuo culpa, pierdase a riesgo de el dueño, fuera de tres casos. Si hauia tomado sobre si qualquier riesgo de la cosa, o si la tuuo mas de lo que conforme a razon, o a el Prestamo que le hizieron era obligado, o si la desuentura vino por su culpa, o engaño: En qualquiera destos casos esta obligado a pagarla, excepto si murio de su muerte natural, o se perdio de tal guisa, que su dueño la perdiera: aunque no la prestara. ¶ Mas el que recibe prestado Cauallo, o bestia para ir a lugar cierto, y lleuar carga señalada, si le lleua mas lexos, o para otro efecto del que le fue prestado, o con maior carga, y recibiere daño, esta obligado a pagarle. Mas si vso de ella como deuia, jurando el que no se perdio, ni lisio por su Culpa, no sea obligado a cosa alguna.

CAP. IIII.[672]

EL que toma prestado de otro qualquiera, cosa mueble por tiempo limitado, y vsa della mas tiempo, sino lo haze pensando que a su dueño no le pesara, o despues de hecho al dueño no le plaze, comete hurto: Y esto mismo es del que tiene cosa empeñada, o en guarda, que vsando della (contra voluntad de el Señor) comete hurto.

CAP. V.[673]

EL que recibe animal (o otra cosa qualquiera prestada) para seruicio señalado, no excediendo dello, si se pierde no sea a su culpa, sino a riesgo del dueño de la cosa: mas si vso de ella de otra guisa, pague el valor.

CAP. VI.[674]

QVien Presta para tiempo cierto, antes de el plazo no puede pedir la cosa Prestada, y passado, o cumplido el seruicio para que se Presto, el que la recibio esta obligado a tornar la (tal y tan buena) como se la dieron.

CAP. VII.[675]

Quando se presta Cauallo para Lid, si se muere o pierde enella, es a riesgo de su dueño. El que recibe prestada especie cierta de su deudor, no pueda por la deuda retener la cosa prestada, aunque sea por deuda que mane de la misma cosa, so pena de la boluer con las costas hechas despues de la demanda, y que sea el riesgo que por ella viniere (despues de la contestacion) a peligro de el que la retiene, excepto sino fuesse por deuda hecha despues de el Prestamo.

CAP. VIII.[676]

DVrante el Prestamo que se haze de sieruo (o animal, o cosa semejante) el que lo recibe esta obligado a sustentarlo de el mantenimiento ordinario, mas si le sucediere (sin culpa suia) enfermedad, o otra cosa que haia menester gasto extraordinario (como de medicinas, o maestro) ha de ser a costa del señor de la cosa prestada.

CAP. IX.[677]

EL que recibio especie cierta en Prestamo, si para restituirla, la embia o da a quien el Señor manda, si en poder de aquel huuiere peligro, sera a riesgo y cuenta del señor della. Lo mismo es si la embio con hombre de quien el que la recibio, solia fiar de sus cosas, si la perdio por ocasion, o fuerça, o en otra manera, sera a riesgo del señor, y no del que la cobra. Mas si la embio con persona de mal recaudo, y por su negligencia recibe daño, no sera a culpa del señor, sino del que la embia. Pero si embiando el señor de la cosa a dezir (con algun mensajero) que se la embiasse, y el mensajero cambiasse las palabras, y dixesse que mandaua que se la diessen a el para lleuarla, dandosela, el riesgo que viniesse por ella seria a quenta de el señor cuia era, y no de el que la embio.

CAP. X.[678]

EL heredero de el que recibio la cosa Prestada (viniendo en su poder la tal cosa) esta o-**[50r]**bligado a boluer la a cuia es. y si son muchos, son obligados a pagar la perdida, o menoscabo que en poder de ellos o del defuncto houiese recebido, cada vno por la parte que hereda. Lo mismo si vna cosa se presto a muchos, es obligado cada vno de ellos a pagar su parte (y no mas) de la perdida y menoscabo, sino fuese obligando se cada vno por el Todo.

CAP. XI.

SI perdida la cosa prestada el señor de ella co[679]bro su valor de el que la recibio, y despues la halla el mismo, ella a su escogencia tornar el precio que por ella recibio, y quedar se con la cosa, o al contrario. Mas si alguno otro la hallase, el que la tiene pagada la puede demandar como si fuera suia.

CAP. XII.

EL que presta alguna cosa con tacha (sin a[680]uisar della al que la recibe) esta obligado a el daño que por ella le viniere, como si le prestase vn Sieruo ladron, y le hurtase algo al que le recibio, o alguna tinaja para vino y fuese quebrada que se le derramase, o estuuiese de mal sabor que lo dañase, sera obligado a pagar el daño.

De el Comun de Emprestido y Prestamo.

TITVLO. VI.

CAP. I.

EL que haze Carta de obligacion por[681] alguna cosa (que rescibio prestada) y antes que se la entreguen da la carta aquien se la hauia de entregar, esta obligado a querellarse de no se le hauer entregado la cosa prestada, y pedir la carta dentro de dos años comola hizo, y sin embargo de ella haura de prouar el Prestador el entrego de la cosa prestada, si no esta renunciada en la Carta la defension de la Pecunia no contada, Mas si esta renunciada (o no lo estando) passan los dos Años, no esta obligado el Prestador a prouar cosa alguna, y puede cobrar su deuda.

¶ Contra la orden que hasta aqui he guardado, antepuse estos dos Contractos a el Comun y General de ellos, por sola esta Lei, que siendo comun de entrambos (los que copilaron las Partidas) la pusieron en el Titulo de el Emprestido (con manifiesto error) siendo como es comun de entrambos Contractos, y aun la letra misma habla generalmente en todo lo Pre[682]stado, y (añidiendo a vn error otro) pusieron la Pecunia no contada, y Pecunia en Romance significa Dinero solamente, porque en Latin (specialmente entre Iuristas tiene mas largo significado) demanera que si houieramos de estar al rigor de las palabras, esta lei no se pudiera estender a el Emprestido de las cosas que consisten en Medida, o Peso, o Cuenta fuera de lo que es dinero. Entendido que es General para todo el contracto (ansi de Especie cierta, como de Quantidad) es vna notable Lei, y la principal[683] Clausula que hai en las Escripturas, Esta es la que llaman non numerata Pecunia, y la cosa no vista ni entregada, la Lei se declara harto bien solo es de aduertir para la materia de las Renunciaciones, que esta Excepcion que quiso la lei que se pudiese Renunciar, lo expreso, por manera que (como note en el Tit. dela Reuocacion de Donacion) la que no expressa que se puede Renunciar, aunque se Renuncie no haze efecto. Ansi mismo es de aduertir, que (puesto que se[684] haia Renunciado) se admite prouança en contrario, por parte de el que Renuncio, porque la Renunciacion no haze otro efecto, mas de releuar de prouança a el señor de la obligacion, pero no quita su derecho a el que renuncia si quisiere prouar contra la misma Renunciacion, especialmente dentro del tiempo de los dos años, y aunque sea despues, y mucho mas, quando defiere el juramento a la parten. Tornando a lo que al principio dixe, la Generalidad de esta lei, y de todo este comun de Emprestido y Prestamo, se prueua por la Lei siguiente.

CAP. II.[685]

EL contracto del Comodato pueden hazer y recibir, todos los que se dixo en el Mutuo, y por misma forma que alli se dixo.

CAP. III.[686]

QValquiera puede prestar (por si o por otro con su mandado) todo lo que es suio.

CAP. IIII.[687]

EL Emprestido se puede hazer generalmente a todas personas, a Rei, y a qualquiera Vniuersidad Eclesiastica o Seglar, y a Menor de veinte y cinco años, y si se presta sobre la**[[50]v]** carta de el Rey, el esta obligado a pagarlo, mas si se prestasse en su nombre, o a yglesia, o a Menor, no se puede demandar, sino es prouando quien lo dio que se conuertio en prouecho de ellos, y entonces se dira conuertirse en su pro, quando mostrare que estauan en tan grande premia, que lo hauian mucho menester.

CAP. V.[688]

LO que se presta a quien esta en poder ageno (aunque de fiador) el Contracto es ninguno, y no se puede cobrar de el, ni de su Fiador, mas si tiene bienes en que su maior no tenga derecho, y de ellos lo quisiere pagar, no se lo pueda estoruar el que lo tiene en poder, y si a el tiempo de el contracto preguntado si estaua en poder ageno dixesse que no (y debaxo de esto se lo diessen) por la mentira que dixo esta obligado a pagarlo que tomo prestado, y no se puede valer de el Priuilegio. Ansi mismo vale el Contracto (aun que este en poder ageno) si tiene oficio publico de Rei, o Señor, o Concejo, o si es menestral, o tiene tienda publica, y esta obligado a pagar lo que tomare prestado, y lo mismo el Cauallero, porque se presume, que lo que tomo prestado, fue para cosas pertenecientes a la Caualleria.

¶ Esta lei es muy notable para todos los casos en que el constituido en poder ageno pue[689]de contractar, y no se puede valer de su Priuilegio. Esta misma razon es de el Menor que dize que es maior, y de la Muger que dize que es hombre, no pueden despues valerse de el estado que negaron, y en quanto a su parte final no se ha de entender Cauallero lo que ahora se llama Cauallero, sino hombre que actualmente este en la guerra.

CAP. VI.[690]

EL Menor y aunque sea Maior (si es constituido en poder ageno) que toma cosa prestada, quando fuere de edad, o fuere de su poder, esta obligado a pagar lo que recibio, y lo mismo es del que esta en poder ageno, si con autoridad del que le tiene en el suyo, recibio algo prestado, o en su presencia, o despues lo aprouo, o començo a pagar parte, esta obligado en qualquiera caso de estos a pagarlo que se le presto el que le tiene en poder. Y lo mismo si este hijo familias fue en Mandaderia, o Escuela, y tomasse algo prestado, sera obligado a pagarlo aquel en cuio poder esta: alomenos en lo que necessariamente huuiesse hauido menester para sus alimentos, vestido, y casa, y paga de Maestro, y las de mas cosas que necessariamente hauia de gastar en aquel exercicio en que estaua.

CAP. VII.[691]

ANsi mismo esta obligado (el que esta en poder ageno, y el que le tiene) a pagar lo que toma prestado, si lo mete en pro del que lo tiene en su poder, como si era alimentando le a el, o a su familia que el estaua obligado a mantener, o para casar alguna su hermana, o otro caso semejante de estos. ¶ El Menor que presta a otro si es maior de veinte y cinco años el que

recibio la cosa prestada, esta obligado a boluerselo a el Menor, mas si este que lo recibio fuere Menor, no esta obligado, sino quando lo metio en su pro, o finca la cosa prestada en saluo. ¶ Esta es vna admirable Lei (para en argumento) en muchos casos donde concurre Pri[692]uilegiado con Priuilegiado, que se duda si ha lugar el Priuilegio, y esta Lei abiertamente muestra que solamente se ha de considerar la persona del Priuilegiado que vsa (y se quiere valer) de su Priuilegio. Pongo exemplo vn Menor demanda ante el Ordinario a otro Menor, este demandado alega caso de Corte, ha se le de conceder: porque vsa del Priuilegio que a el le fue concedido por su persona, y no por odio de su contendor. Lo mismo en Restitucion que pidiere menor por si proprio, no se ha de considerar la persona contra quien la pide, como vemos en esta Lei, que el Priuilegio de no valer nada el contracto de el Emprestido, se considera por la persona de el que Recibio, y no de el que le presto.

CAP. VIII.

ELl Cambiador, o Mercader de tienda que[693] la encomendasse a otro (a quien el no tuuiesse debaxo de su poder) si este a quien la encomendo tomo alguna cosa prestada, por mandado de el Señor de la tienda, o para prouecho de ella, la tienda y el señor de ella estan obligados a pagarlo, y no el que lo Recibio, mas si no lo tomo por su mandado, ni para pro de ella, el solo esta obligado a pagar lo, y no la tienda, ni el señor de ella.

[51r] ANOTACION DE estos tres Titulos.

LA Materia de esta Anotacion es impor[694]tantissima subtil y dificultosa: porque en ella se tracta la naturaleza de los tres Contractos (que son de los mas principales que hai) y de la Vsura, que assi como es la cosa mas aborrecible a Dios, y mas perjudicial a los hombres, el Demonio tiene cargo de emplear la donde puede, y para esto tiene aparejo en la Codicia y en la necessidad de los que contractan. A esta dificultad se allega hauer guardado para este lugar muchas cosas, que aunque en otros se pudieran hauer tractado (por estar tan abraçadas las vnas con las otras) no se pudieron desmembrar, sin dar a la Materia mucha escuridad, y como son principios que los vnos presuponen a los otros, mientras mas lexos estan entre si, menos se pueden aiudar los[695] vnos a los otros. Cada cosa de estas que por si sola hiziera la Materia mui oscura, fuerça es que todas juntas no la haian de dexar mui clara. Especialmente que me conuiene refutar muchas opiniones de hombres Doctos, y de grande autoridad, que con sola ella (sin otra razon) han hecho que sean hauidas por Canonizadas. He propuesto la dificultad y profundidad de esta Materia, para que el Lector entienda, quanto mas necessidad tengo de su atencion en este lugar que en otro de los que se la tengo pedida muy encarecidamente, para que con ella y su discrecion supla mis defectos, como yo procurare suplir su trabajo. ¶ Donacion (como arriba hemos visto) es Contracto Maior, que tiene por Subalternos al Emprestido y Prestamo, y estos dos Contractos son entre si Coalternos, ha se la Donacion a ellos como Genero a sus Especies, y no como Todo a sus Partes, la diferencia que hai entre estas dos Pro[696]porciones es, que el Genero aunque le deshagan algunas de sus Especies (como le queden otras) no perece ni se deshaze, mas el Todo como le deshagan alguna de sus Partes, luego perece y dexa de ser, Declaro me por exemplo. Animal es Genero al hombre. Cauallo, Aues, y Peces: que todas son sus Especies, si Dios des hiziesse todos los Peces, no por esso se deshazia el Genero de Animal, quedando las otras Especies, respecto de las

quales es Genero. Mas tomemos vn Todo (o vn En[697]tero que es lo mismo) y sea vna Vara de paño, partamos la en quatro Quartas (que son sus partes) de estas deshagamos la vna Quarta, que no queden mas de tres, digo que con aquella sola que se deshizo, se deshaze el Todo, y no queda lo que antes era por faltarle vna parte. De esto resulta entender que las Partes constituien al Todo, mas no las Especies al Genero. Porque el Genero se ha a sus Especies, como el Mas a el Menos, como a quien dan el Mas, no se niega el Menos de aquella cosa, y a quien se niega el Menos, es visto negarse el Mas. Assi a quien se niega el Genero, se niegan las Especies: mas a quien se concede la Especie, no es visto concederse el Genero, como luego quando lo aplicare a nuestro caso, veremos por Exemplo. Veniendo a nuestra Materia, la Do[698]nacion es Genero a sus dos Contractos Subalternos; aunque no sin causa dixe que se ha a ellos como Genero (mas no que es Genero) porque ella constituie vna Especie: pero esta especulacion no es de este lugar. Donacion es Enagenamiento gratuito de la cosa propria hecho en el Donatario en Possession y Propriedad. Prestamo es Donacion de la Possession por tiempo limitado. Emprestido es Donacion no gratuita, sino con retencion de cobrar otrotanto como Presta. Esta es la[699] diferencia de estos tres Contractos, que el que Dona, se deshaze para siempre de la cosa dada. El que Empresta (si es Prestamo) se deshaze de la Possession por el tiempo que Presta, y nunca de la Propriedad. El que haze Emprestido Mutuo (aunque da Propriedad y Possession) es con que le den otro tal como lo que Empresta. Siguese forçosamente, que el que Presta Dona (sino que es menos) y el que Dona. Presta (sino que es mas) y assi a quien le prohiben prestar, tambien es visto prohibirle que no Done, que es Mas, mas a quien concede que Done (que es Mas) es visto concederle que Preste (que es Menos) como se ve en vn Menor, o Prodigo, que si les es prohibido prestar sus cosas, mucho mas prohibido les sera Dar las: mas si les dan licencia de Donarlas, mucho mas se les dara para prestar las, que es[700] menos. Este es el argumento que vulgarmente**[[51]v]** llaman. A maiori. que quiere dezir de Maior a menor, el qual me ha sido necessario presuponer, y demonstrar quando se consigue el vno al otro, y en que forma, para entendimiento de lo que ahora verna: por que prouado que la Donacion es Precepto de el Euangelio, que[701]dara prouado que tambien lo es el Emprestido que es menos. La Donacion es Precepto de Iesu Christo nuestro Saluador, y no como algunos piensan Consejo, que esta es notable Granjeria que tienen muchos para lo que hallan escripto en el Euangelio, y no lo quieren hazer, dan salida con dezir que es Consejo, y por el consiguiente no obligatorio como el Precepto: por que la Lei de Gracia no esta cargada de la muchedumbre de Preceptos que tenia la Lei vieja. Verdad es y muy grande que nuestra Lei tiene menos Preceptos (que tenian los Iudios) en numero, que aun el Decalogo reduxo nuestro Señor y Maestro a dos: mas en qualidad[702] tiene muchos mas: ellos cumplan con no jurar el nombre de Dios, nosotros ni el nombre, ni otra cosa: ellos hauian de amar a sus amigos, nosotros a amigos y enemigos, y assi por el consiguiente otros muchos Mandamientos, que tenemos en maior rigor que no ellos, y assi es la Donacion. Manda Dios, a quien te pi[703]de Dale, y de el que quiere recebir de ti prestado no te apartes, Oistes que esta dicho amaras a tu Proximo, y aborreceras a tu Enemigo, mas yo os digo a vosotros, Amad a vuestros Enemigos, y hazed bien a los que os aborrecen, y Rogad por los que os persiguen y calumnian, porque seais hijos de vuestro Padre que esta en los cielos, que haze salir su Sol sobre buenos y malos, y llueue sobre los justos y los injustos. Porque si amais a los que os aman, que Galardon haueis de tener? por ventura no hazen esto mismo los Publicanos, y si saludare des a vuestros hermanos solamente, que

hazeis mas que los otros, por ventura los Gentiles no hazen aquesto? Sed pues perfectos, como el Padre vuestro celestiales perfecto. Estas son las palabras formales de el Maestro de la verdad, las quales nos conuiene examinar, como prometi en el Titulo de la Limosna, cuio fundamento es esta Donacion que Dios man[704]da que hagamos, la suma es esta. manda Dios que aquien nos pidiere que le demos. todo lo de mas que el Euangelio pone, es declaracion y Prouança de esta suma. Aquella palabra (A quien te pidiere.) requiere necessidad de parte de el que pide, porque Dios no manda absolutamente que vno de su hazienda, sino que la de a quien la pide, y el que pidiere ha de ser con necessidad de lo que demanda, y que la cosa demandada le sea necessaria, sin la qual no pueda passar, De esto nos dio exemplo nuestro Saluador, que nunca el pidio sino lo que forçosamente hauia menester, que fue a la Samaritana el[705] Agua para beuer. y la Borrica en que entro en[706] Hierusalem que embio a pedir con sus Discipulos. y la Casa donde celebro la Pascua de el[707] Cordero y instituio el sancto Sacramento. La Agua era forçosa para beuer, la Borrica lo mismo, porque hauia de entrar en figura de Rei triunfante a Cauallo en la ciudad Real, y la Casa (para celebrar la Pascua) mucho mas que todo, porque no se podia celebrar fuera de casa, y el no la tenia. Mas el Tributo que se hauia de pagar a Cæsar (de el qual por ser pobre era exempto) no lo quiso pedir a persona alguna, si no valiose de ser Dios y mando le sacar de el[708] Pece. A esta Limosna necessaria esta obligado el hombre, no a la voluntaria que piden muchos para cosas no necessarias, y aun muchas vezes impertinentes (como son torreznos hilado miel y lo semejante) que mas es regalo de hombres delicados, que necessidad precisa de los que dizen hauer dexado el mundo por Dios. la qual consiste en vna comida y vestido menos que moderado, y en Medicinas para enfermedad, Todo lo que es fuera de esto ni se deue pedir, ni al que se lo piden esta obligado a dar lo, mas si se da (es de pura bondad y gentileza) y se ha de tener en mucho, como el Vnguento con que[709] nuestro Saluador fue vngido en casa de Simon. no lo pidio el (que si le huuiera de pedir, al huesped de casa que le hauia combidado se le demandara) mas a la que le vngio defendio con los Apostoles que de ella murmurauan, y loo la obra que hizo. Esta pues es la naturaleza de la Donacion a que Dios nos obliga, que se haga al que tiene necessidad de cosa necessaria al que la ha de recebir, no sea lo que dize el Refran de los pollos de Marta, que piden pan y dan les agua, como seria si al desnudo le diessen de comer, o de vestir al hambriento, que aunque in-**[52r]**cidentemente haia cada vno de estos menester lo que le dan, no es aquella su principal necessidad, sino el hambriento la comida, y el desnudo la ropa, Si vn oficial estuuiesse preso por xx. ducados, mas limosna le haria quien se los prestase por vn mes para salir de la carcel a ganarlos, y pagarle, que quien le diesse dados seis ducados que alli comiese. Si. x. leguas de Toledo caiese enfermo vn pobre caminante en vna aldea, mas limosna le haria quien le prestase vna caualgadura (en que le lleuassen a vn Hospital de Toledo) que si le tuuiese en su casa quinze dias, y gastase con el dos reales cada dia, puesto que en embiarle como esta dicho no gasta se quatro, Ha de ser conforme a esto la Limos[710]na, proporcionada a la necessidad de el que la pide o recibe, y si esto no se puede hazer menos que Donando de todo punto lo que es suio, esto manda Dios que se haga, mas si con prestar lo (para tornarlo a cobrar) se puede hazer, basta que se preste aunque es menos, y para esto conuino entender el Argumento à Maiori que arriba declare.

Donacion en Confiança.[711]

DOnacion en confiança es Donacion hecha con pacto que el Donatario torne al Donador todo lo que le da. como si a vno que se quiere casar (para que haga muestra de hazienda) le haze otro Donacion de algunas Heredades o Dineros, o se las vende y le suelta el precio de ellas, o confiessa hauer le recebido, o otra cosa semejante. debaxo de pacto que torne al Donatario todo lo que dio, passado el efecto para que se haze, Esto mismo es en los que[712] quieren recebir Orden Sacra (que no pueden conforme a Derecho ser ordenados, sin que tengan suficiente patrimonio, para substentar la Orden sin afrenta de el estado Sacerdotal) suelen hazerles Donacion de algunos bienes Raizes, para que a Titulo de ellos se ordenen. Este Contracto no se puede dezir Donacion, sino Engaño, y aun Robo manifiesto, de grandissimo cargo de Conciencia con Restitucion, lo qual se entendera Resoluiendole a nuestros Principios. Ante todas cosas consta que no es[713] Donacion, porque no es Enagenamiento, ni el que Da pierde cosa de su casa, ni el que Recibe la gana. y por esto ni puede ser Donacion, ni Venta, no siendo Enagenamiento. es fuerça que sea Contracto de Prestar (y por esto le puse en este Titulo, y no en el de Donacion aunque tiene el nombre della) y assi diremos que se resuelue a Prestamo o Emprestido (segun es la cosa Donada) pues el que le recibio restituie la cosa que le Donaron, no puede ser Donacion por su parte, que si lo fuera hauia de ser señor de ello, tampoco lo puede ser por parte de el Donante, pues por el pacto tiene Derecho de pedirlo que Dono, assi que sera Contrato de[714] Emprestar. Diran me que Inconueniente hai, o que Cargo de Conciencia, puer es vn Contracto Simple y Permitido? digo que de parte de el Contracto ninguno, sino de parte de el efecto para que se hizo, que fue para engañar al Tercero, que debaxo de este engaño hizo, lo[715] que no le hauiendo no hiziera, como la Muger, que se caso con el que penso que era rico, por que aquellos bienes eran suios, o el Obispo que ordeno al Clerigo pobre pensando que era rico, o el hombre que fio su hazienda, o hizo compañia con quien le hauia hecho muestra falsa de[716] bienes que no eran suios. y no es parte el Clerigo a quien se hizo, para remitir la Obligacion de esta Restitucion, porque es Deuda deuida a todo el Estado Sacerdotal, que ningun Clerigo mendigue. Ya el Obispo que le ordeno que tiene obligado de mantenerle. Y lo mismo en las otras personas de quien se puso exemplo, estos solos son los que pueden remitir el Delicto que contra ellos se hizo, por que son los agrauiados, y no el que hizo el Delicto y fue participe en el. Los quales con todos los de mas que en ello entienden cometen Delicto de Falsedad, y estan obligados a la misma Restitucion que el principal Delinquente. ¶ A esto[717] mismo se reduzen los que hazen Liciones de Oposicion, o Argumentos, o Sermones, a Opositores ignorantes, si mediante ellos consiguen, lo que sin ellos no consiguieran: esto se entienda quando de aquella Oposicion resulta daño a Tercero, immediatamente (como seria a los Opositores a quien fuesse preferido por aquello) o Mediatamente (como seria si le diessen Orden, o Grado con cuia autoridad se engañassen otros) no hai duda sino que deue Restituir quien da causa de aquel mal. ¶ De esto[718] queda, respondido a vna Decision de el Doctor**[[52]v]** Azpilcueta (Maestro de todos) cuias palabras son (Tambien puede lleuar ganancia moderada de el dinero que presta para lo empeñar, o para aparato exterior de quien se quiere mostrar rico a fin de se casar mejor, o por otro semejante respecto: por que esto mas es Alquilar que Prestar, segun Scoto recebido) Estas[719] son sus palabras. La naturaleza de este Contracto en esta misma Anotacion la veremos: mas esta Decision en muchas cosas es

muy peligrosa, por que la Vsura (aun que sea para gastarla en cosa sancta y buena) no se puede lleuar, quanto mas para obra mala, como es dar instrumento con que la otra sea engañada. Esto es lo vno. Lo otro que aprueua expressamente el Contracto que hemos demonstrado quan reprouado es, y assi (con su acatamiento) se ha de tener constantemente en lo vno y en lo otro lo contrario. ¶ A esta misma Especie se redu[720]zen las que llaman Contracartas, que son Escripturas Publicas hechas en Derogacion de otras (Escripturas, o confessiones) que las derogan, como Vende Pedro a Martin vna casa por. M. ducados, otorgale carta de Venta de ella, en que se da por contento y pagado de el precio, y de esto se haze Instrumento publico. Por otra parte el Comprador Martin otorga otra carta (en fauor de Pedro) en que dize que sin embargo de que le dio francamente titulo de la casa que le vendio, y se otorgo por contento de el Precio de ella, que es verdad que no recibio cosa alguna, sino que le deue y se obliga a pagar le los. M. ducados en que se la vendio para tal plazo, y para la paga se la Hipoteca. Esta segunda Escriptura es la que llaman[721] Contracarta, cuio efecto suele ser, que el Comprador de la casa da a entender a todos que es Señor de aquella casa, y muestra publicamente el Titulo de ella (que es lo supremo que el verdadero Señor de qualquiera cosa puede hazer) y debaxo de esto vende la, o Hipoteca la a otro Tercero. Venido el plazo sale Pedro primer Vendedor con la Contracarta, y descubrese el engaño a costa de el segundo Comprador.[722] Esta Falsedad esta tan manifiesta, que no es menester resoluer Contracto tan claro, dizen los Escriuanos que no puede darse Titulo con retartalillas, sino que sea puro. Yo digo que el Contracto que en si es vno, no se como se pueda diuidir en dos Enteros. En nuestro caso se tracto solo vn Contracto, que es la Vendida de esta casa por. M. ducados a pagar a vn año. Este Contracto es vn Entero, por que no se podra hazer de el vna sola Escriptura, o como se pueden hazer de el dos Escripturas, sin que el Escriuano de signado en cada[723] vna, que es Falsario en la otra. En la vna dize que la paga esta hecha, en la otra que no esta hecha: yo no hallo concordia en esto. Pareceme que si tanta parte fuera para remediar lo, como soi para sentirlo, que atento que son dos Escripturas, le diera dos pagas: por la primera cortar le el Pulgar de la Derecha, y por la segunda el de la Yzquierda: y al Vendedor que perdiera el Derecho de la Escriptura, y la cosa vendida.[724] Estas Escripturas se vsan mucho en Indias, y aca, y alla se deuria poner remedio en ello, por que es Falsedad llana sin ningun Reboço. Por esto, y por ser tan praticable, y no hauer donde se haga mencion de ello, me he detenido en su Declaracion. En el Derecho Ciuil Romano hai Rubrica particular. Que mas vale lo que se haze Realmente, que lo que fingidamente se concibe. Y aun que he pretendido hazer otra semejante en mi Escriptura, ni la halle en nuestro Derecho, ni Leies de que la hazer: y assi me conuino suplirla con esta Anotacion.

VSVRA.[725]

VSura es Interesse lleuado por el Emprestido Mutuo. quiere propriamente dezir en Latin Aprouechamiento que se lleua por el Vso de lo que se presta, que assi como el que alquila a otro vna mula por dos reales cada dia, aquellos dos reales es el Alquilei que goza por dexar al otro vsar de su Mula. y si Vende la mula por. C. ducados, aquellos se llaman Precio que le lleua por dexar le vsar perpetuamente (que esto es ser señor) de la Mula. y el que trocasse aquella Mula por vna capa. la capa es el Precio o[726] Trueque dela mula, y al contrario. assi el que presta cosa que consista en Peso, Numero, o Medida (que es el Emprestido) todo lo que

lleua de mas de la fuerte que dio (por dexar vsar de aquel Emprestido) se llama Vsura, y por otro nombre le llaman los Latinos Foenus, que quiere dezir Parto, y el Griego le llama Tocos que[727] es lo mismo, porque assi como qualquiera A-**[53r]**nimal quedandose entero pare su semejante, (aunque distincto en numero) y no como la planta que perece para produzir otro como ella, assi es el Emprestido, quedandose entero el Caudal, pare otro Caudalito menor distincto en numero de el primero, y aun a vezes en Especie, como el que presta C. ducados, porque a dos meses le bueluan. C. ducados y vn cahiz de trigo. Tambien le llama el Griego Danisma de Danizin que significa prestar. y tambien dar a Vsura, y de aqui viene en Italiano (de quien de pocos años a esta parte lo hemos to[728]mado en Castellano) tomar a daño, no como algunos piensan porque el logro es dañoso, que aunque lo es, no es esta su Etymologia. Los Hebreos le llaman en su lengua Mordedura, o bocado, porque assi es peor que bocado de perro rauioso, o mordedura de Serpiente emponçoñada. Los Iudios de este tiempo le llaman Robid que quiere dezir Multiplicacion, porque Vsura es augmento de el Caudal, assi la llamamos en Castellano Logro. (de Lucrum que en Latin quiere dezir Ganancia) porque [729] es Ganancia sobre Caudal, y Renueuo como arriba hemos visto. Mas de todos estos vocablos ninguno la explico mejor que el Griego (de el qual vsa el Euangelio) porque muestra la vnion indissoluble que hai de la Vsura con el Emprestido Mutuo. De esto nos queda perfectamente entendida la naturaleza dela Vsura, que es Qualidad, o Accidente, el qual no se puede dar por si, sino con Substancia que es el Contracto de Emprestido, y no lo puede ser otro: que sea Qualidad consta, porque es Ganan[730]cia, y la Ganancia no se puede considerar por si, sino respecto de el Caudal cuio augmento es, este Caudal es la substancia. Veamos pues si puede caer en otro Contracto? En Donacion no puede: porque si vno Dona a otro vna ca[731]sa, y el Donatario le da. C. ducados por ella, no se puede aquello dezir Ganancia (sino Precio) y subito se pierde el Contracto de Donacion, y se torna en Venta: aunque la casa valiesse. M. ducados. Por esta misma razon no se[732] puede dar en la Venta, porque qualquiera cosa que se de es Precio y no Ganancia, en el mismo exemplo, esta casa vale. M. ducados, y en tanto se vendio, da el Comprador por ella. M. y C. mas, aquellos. C. tan precio son como los. M. y la vna quantidad respecto dela otra no se pue[733]de dezir Ganancia, sino todo Precio. En Prestamo commodato tan poco puede hauer Vsura, porque no hai Interesse en el ni Ganancia, que repugna a su naturaleza, y tan presto como la hai, dexa de ser Prestamo y se torna Alquilei. Presta vno a otro vn cauallo por dos dias, diole el otro quatro Reales, si se los da dados graciosamente, ya es Donacion y no Prestamo, si fue por causa dela cosa prestada, ya es Alquilei y no Prestamo. Por la misma[734] razon no se puede dar en el Alquilei: porque qualquiera cosa que se de por el Alquilei (aunque sea muy excessiua) es Aquilei, y no se da en ello distinction de caudal de Alquilei a Ganancia: la qual se ha de dar para hauer[735] Vsura. En Trueque tan poco la puede hauer por lo que se dixo en la Venta, que aunque truequen vn Buei por vna Gallina, no se da distinction en la demasia, de Caudal a Ganancia, sino que todo es Caudal, y por el consiguiente que no hai Ganancia, no puede hauer Vsura. Queda demonstrado, que la Vsura no se puede dar fuera de el Contracto de Emprestido, y los que la dan en otros Contractos (como Venta Vsuraria, o Trueque Vsurario y los semejantes) engañanse, que ninguno de estos Contractos (aunque sea excessiuo y contra conciencia en su naturaleza) no puede ser Vsurario simplemente, sino por composicion con el Emprestido, y entonces el Emprestido solo es el Vsurario, y assi en el Emprestido no puede hauer otro pecado sino es Vsura, como en este Contracto y particularmente en cada vno de los otros

demonstrare. De esto se conuence el error comun de los que escri[736]uen Confessionarios, que ponen la Vsura por hurto no lo siendo, porque el hurto es quasi Contracto, lleuado por la maior parte a quien no lo sabe, la Vsura es Contracto, lleuado (por contractacion entre partes) a quien sabe lo que paga y a quien, ha se pues de referir a el. IX. Precepto del Decalogo (No codiciaras las cosas de tu proximo) y assi la Vsura derechamente se opone a la Caridad de el proximo. Siguese necessariamente[737] esta Conclusion. Donde no hai Daño de Proximo, no hai Vsura, y no puede hauer Vsura sin daño de Proximo. Mando Dios. Si vno de tus hermanos que moran dentro de las puertas de[738]**[[53]v]** tu ciudad, en la tierra que te ha de dar el Señor viniere a pobreza, no cerraras tu coraçon, ni estrecharas tu mano, sino abrir la has al pobre, y daras le prestado lo que vieres que ha mene[739]ster. Y adelante en el. XXIII. cap. dize: No daras a Logro a tu hermano, ni a Vsura, Dinero ni Simientes, ni ninguna otra cosa, sino a el estrangero. mas a tu hermano prestarle has sin Vsura lo que huuiere menester, por que te bendiga el señor Dios tuio en todas tus obras, en la tierra que entraras a posseer. De manera que el Iudio no podia dar a Vsura a otro Iudio (que era su proximo) sino a el Estraño. Manda ahora nuestro Maestro y Señor Iesu Christo que como al Iudio era proximo el de su Lei, al Christiano lo sea todo hombre, aun que sea su enemigo. Luego siguese inconuenciblemente que a ninguno puede el Christiano dar a Vsura, pues todos por el precepto Euangelico son sus[740] proximos, y el Mandamiento de la Lei vieja no solo no le quito Dios en la nueua, sino que le amplio a mas delo que a ellos se estendia. Esta es la Demonstracion por mi tantas vezes prometida, y para que tantos presupuestos he puesto; la qual ninguna respuesta tiene, y tienen la todas las Razones que comunmente se traen (para prouar que la Vsura es reprouada por el Euangelio) las quales se pueden ver en el Comentario de Vsuras de el Doctor Azpilcueta, que anda con su Manual, donde prueua esta Conclusion contra Carlo Molineo, que dize no ser reprouada de derecho Diuino, y diziendo que es Herege (como realmente lo es el vil hombre ingrato a quien tantas letras le dio para ofenderle) se lo prueua con el Concilio Lateranense, y vna Decretal prouança bien excusada, porque los Arguientes han de conuenir en la autoridad[741] (de las escripturas o razones) por donde el vno al otro se han de conuencer, mal prouare yo la verdad de mi Lei, a el Iudio por el Testamento nueuo, ni por el viejo a el Moro, ni a el Luterano por los Concilios, ni aun por los libros Canonicos que el no recibe, por esto la he prouado por aplicacion de el Euangelio a el Deuteronomio, que son libros en que los Hereges conuienen con nosotros. Veamos ahora lo de sant Lucas, que dize Molineo que es[742] Consejo, y no Precepto. Si prestais a aquellos de quien esperays recebir, que gracia sera a vosotros, porque los peccadores a los peccadores prestan, por que reciban igualdad, mas amad a vuestros enemigos, hazed bien, y prestad no esperando cosa por ello, y sera mucho vuestro premio, y sereis hijos de el Altissimo, porque el es bueno para con los ingratos y malos. Este es el Euangelio (que echa el sello a nuestras Conclusiones) en que confirma el Precepto de el Deuteronomio, ampliandole como esta dicho. Y este es el legitimo entendimiento (aunque diferente de el que le dan) porque Dios no pone aqui por Consejo lo que ya tiene mandado por Precepto, sino resueluese en condicion, si prestaredes prestad sin esperança de Vsura, y assi queda prouado que es la Vsura prohibida de derecho diuino, de el Euangelio antes de el Concilio Lateranense.

¶ Veamos ahora si en lumbre Natural se po[743]dra prouar su Reprouacion a vn Infiel, y entender perfectamente por nuestros principios la Naturaleza de la Vsura. Presta vno cient ducados por dos meses, porque le bueluan. CX. por la naturaleza de el Contracto de Emprestido passo

en quien los presto el señorio delos C. ducados, y quedo perfecto señor de ellos, Luego por la Ganancia haze otro Contracto de Alquilei, que le Alquila aquellos. C. ducados por. XX. ducados. La naturaleza de el Contracto de Alquilei es, que el Señorio de la cosa Alquilada quede en poder de el Señor de la cosa, y no passe al conduzidor. He aqui donde este Contracto de Logro tiene dos repugnancias incompatibles, la vna el Señorio de el Emprestido en quien le recibe, la otra el Señorio de el Emprestido en quien le da, que es imposible: y es Contracto compuesto de dos Con[744]tractos contrarios (como son Emprestido y Alquilei, que son contrarios Coalternos) aun que fueran Coalternos solos era imposible darse en ellos composicion, quanto mas siendo Contrarios. Esta es la naturaleza de el Logro, y de esto sirue saber resoluer los Contractos a sus primeros principios, para ver su composicion.

¶ Reteniendo el mismo Exemplo, se prueua la reprouacion de este Contracto por otra via que tam[745]poco recibe respuesta. El que presta estos. C. ducados da de su casa. C. ducados no mas, y por estos le dan en paga otros. C. ducados, y por el Contracto del tiempo de los dos meses le dan**[54r]** xx. de manera que el presta el dinero que es vn Contracto,[746] y vende el tiempo, el qual como es Qualidad no puede darse sino pegado a substancia alguna, y este es aquel dinero, de manera que se haze vn contracto compuesto de Emprestido y Venta, el Emprestido es Subalterno a la Donacion, y la Donacion es contractio a la Venta, luego este Contracto que resulta de el Emprestido y de la Venta, es compuesto de cosas Incompatibles, y por el consiguiente monstruoso, y ansi por los principios que vimos en el Prologo, no se puede dar en Derecho, sino que ansi como el Tiempo es cosa distincta de el dinero, y no es mas de el Comprador que de el Vendedor, no ha de venderlo el Prestador pa[747]ra que se lo pague el que recibe el Emprestido con la ganancia que le da sobre el Caudal, recebido. Que esto sea ansi ver se ha manifiesto, en si el que Empresta no passa el señorio de la cosa Emprestada en el que la recibe, no es logro. Pongo caso que vno preste a otro doze Doblones (como se suele hazer para las arras de bodas, o para hazer vna muestra) con condicion que se los buelua los mismos, no hai que dudar, sino que aquel doblon es moneda amonedada, y que tiene su proprio valor, la qual prestada por moneda, se passaua el señorio en el que la recebia, mas aqui no la prestaron sino por especie cierta, este sera Presta[748]mo, y el señorio de ellos queda siempre en el que lo presto, si por razon de este Emprestido le pidiesse vn ducado de interesse, pregunto si le podra lleuar con buena conciencia? Digo que si, porque aquel no fue Emprestido, sino Prestamo de especie cierta, y subito como hizo concierto de que le diessen alguna cosa, por prestarlos, se conuertio en Alquilei, y perdio la naturaleza de el Prestamo, y quedo Contracto puro perfecto de Alquilei, sin quedarle cosa[749] de Prestamo, y como pudiera lleuar justamente el Alquilei que se concertasse por vna Taça, o aguamanil de plata, o por vna Ropa, o por vn cauallo: ansi le pudo lleuar por aquellos doze doblones que en efecto alquilo, y no es Contracto reprouado, porque es simple, y no compuesto de contractos incompatibles, y este mismo exemplo de la Moneda se puede poner en el Emprestido de todo lo que se pesa, cuenta, o mide. Suelen algunos prestar a vn Labrador vn cahiz de trigo, por que les buel[750]uan otro cahiz, y dos quesos, y creo que nunca se ha visto trigo parir queso, o gallinas sino es en poder de estos Parteros de Satanas.

¶ Mas como no se pueda entender lo compuesto, si primero no se declaran los simples de que se compone, es necessario que declaremos las species de vsura, y los casos en que se comete la Vsura simple, porque esto nos mostrara en que la puede hauer. Ya tenemos demonstrado que no puede hauer Vsura en otro Contracto sino en el Emprestido Mutuo, ni puede hauer

Vsura sin Ganancia. Sobre estas dos Reglas sea la Tercera. No puede hauer Vsura[751] sin tracto de tiempo successiuo. Esto es claro, porque no puede la Vsura ser de Contado, la Razon esta clara, porque no hai Vsura fuera de Emprestido, el Emprestido no puede ser sin Tiempo, luego ni la Vsura. La segunda parte es manifiesta: porque no sera Emprestido, si yo presto a vno X. ducados para que luego incontinenti melos buelua, sino que ha de hauer distancia de tiempo en que vse de el tal Emprestido, assi la Vsura no puede dar vno a otro. C. ducados porque luego le buelua. C. y X. Este tiempo que ha de hauer en la Vsura, o es Ex[752]plicito, o Implicito. Tiempo explicito llamo quando claramente se deduze el Tiempo en el Contracto, como Presto os este caudal por V. meses. Implicito es quando el Contracto[753] es Puro, mas de su naturaleza trae Tiempo consigo, sin el qual no se puede hazer, como el q presta en Toledo para que se lo paguen en Roma, este Contracto puro es, que no hai tiempo señalado, sino que desde luego se obliga, mas implicitamente le hai, que es menester tiempo para ir a Roma en do se ha de pagar esta obligacion. Y assi por el consiguiente la que se huuiere hecho para qualquiera otro lugar distante de el donde se contracta, de manera que sera principio y Conclusion sabida. Toda distancia[754] de lugar se resuelue a distancia de Tiempo. Boluiendo ahora sobre la Ganancia que hai en la Vsura. Esta ganancia como hemos visto es el Mas. de el Caudal que se Empresta (la qual podemos llamar Excesso, o additamento de el Caudal) forçosamente ha de ser junto con el Caudal, maior que solo el Caudal, conforme al cantado Principio de Geometria,**[[54]v]** que el todo es maior que su parte, pues si la Ganancia es parte de Caudal y Ganancia (que es el todo) menor ha de ser, y por la misma razon el Caudal solo, es menor que el Caudal y Ganancia juntos. La Ganancia sola no se puede dar sin el Caudal (en que se funda) aun que bien se puede dar Caudal sin Ganancia. Luego queda prouado que la Ganancia es el Excesso, y Qualidad. y la substancia es el Caudal en que se funda. Este Excesso consiste en vna de dos cosas, o en[755] Quantidad, o en Qualidad. En Quantidad, quando me bueluen mas que di. Preste diez ducados, bueluen me quinze, aquel excesso de cinco ducados consiste en Quantidad cierta. Excesso en Qualidad es quando doi vna cosa no tal, y me la bueluen mejor. Preste vna arroua de vino ruin que valia dos reales, bueluen me otra arroua de buen vino que vale quatro, en quanto a el Emprestido la misma Quantidad me bueluen. vna arroua preste, otra recibo, mas en quanto a la Qualidad es diferente el recibo de el Emprestido, por que vale lo que recibo dos tanto de lo que preste, y en efecto se viene a resoluer a lo mismo que la Quantidad: como si huuiera recebido dos tanto que pre[756]ste, que era prestar vna arroua de a dos reales, y recebir dos arrouas de a dos reales, que lo mismo es vna de a quatro, que dos de a dos. De esto resulta forçosamente, que assi como toda Distancia de lugar se resuelue a Distancia de Tiempo: assi todo Excesso de Qualidad se resuelue a excesso de Quantidad. De manera que en resolucion tenemos que no hai Vsura[757] sin Excesso de Quantidad implicito, o explicito: ni sin tiempo implicito, o explicito. Y de esto ternemos la Difinicion de Vsura prouada por Demonstracion inconuencible. Vsura es[758] Ganancia de Quantidad cierta, por el vso de el Caudal que se presta por tiempo alguno. Las partes de esta Difinicion quedan bien declaradas (si no me engaño) y prouadas. Con todo esto porne breuemente algunos exemplos de lo que he dicho.

¶ En el Capit. XII. Titu. de las Fianças (de el libro antes de este) vimos que todo exces[759]so de obligacion consiste en vna de quatro cosas. Quantidad, Qualidad, Tiempo, Lugar. El exemplo dela Quantidad es el que puse delos X. ducados y bueluen me xv. ¶ Dela Qualidad es el de el

Vino. Esto vsan muchos que compran[760] vna Especie (de las que consisten en peso. Cuenta, o Medida) a menosprecio, porque es ruin y mal acondicionada, como seria vn velarte, o seda mala, que por ser tal la compran a dos ducados la vara, prestan la a otro por seis meses, con que les buelua la misma Quantidad que le dan (a contento de el que lo ha de recebir) vale la otra que les han de boluer a tres ducados la vara, lo mismo es que si le prestara XX. ducados por. VI. meses, con que buelua XXX. En este mismo miembro de la Qualidad[761] cae quando yo presto diferente obligacion de la que me han de boluer. Doi a vno vna deuda que me deuen enmarañada y con pleito, o en mala Dita, por que la tome a su riesgo, y desde luego se me obligue por ella puramente para cierto tiempo, como si de mi la recibiera desde luego de contado: todo lo que difiere en Qualidad la vna obligacion de la otra, todo aquello es Vsura, que (como esta dicho) se resuelue a la Quantidad. ¶ El Excesso de el Tiempo[762] ya se declaro, como es de la Substantia dela Vsura, pues sin el no se puede dar. ¶ El Excesso de el Lugar es, como si en Toledo que va[763]le el dinero menos que en Roma. X. por. C. doi C. ducados por que me los paguen en Roma. a un que la Quantidad que me han de pagar es la misma que preste. Virtualmente recibo por C.C.y.X. por que mis. C. puestos en Roma valen. C.y.X. y tanto menos recibio de mi, quanto vale mas lo que me paga que lo que yo le di. Este es el fundamento de los Cambios, de[764] que en el libro siguiente se tractara en su Titulo, para alli se tenga el Lector por combidado, al qual pido vaia desde aqui apercebido en los principios que he puesto; por que con ellos le sera llano lo que sin ellos le pareceria no solo dificil, mas aun imposible, como ha acontecido a los que sin ningun fundamento han querido tractar esta materia. La resolucion de la qual[765] sea, que todo aquello que en qualquiera manera excede la paga de el Emprestido al Recibo, en Qualidad, o Quantidad, o Tiempo, o Lugar (o en otra cosa imaginaria que sea) todo aquello es Vsura, y Contracto abominable reprouado por el Maestro de la verdad Iesu Christo Dios y hombre, el sea loado por siempre. Amen. Amen.

[55r] De el Engaño en la mitad del justo Precio.

TITVLO. VII.

CAP. I.[766]

EL Contracto de Compra, o Vendida, o Trueco (y qualquiera otro) hecho por maior de. xxv. años en que no huuiere Dolo, aunque haia Engaño en el Precio, si es menos de la mitad valga el Contracto.

CAP. II.[767]

EL Vendedor o Comprador que fuere engañado en mas dela mitad del Iusto precio (como si el vendedor vende por menos de cinco lo que vale diez, o el comprador por lo que vale diez diere mas de quinze) en tal caso el que hizo el Engaño a el otro, si fuere el Vendedor esta obligado a tornar a tomar su cosa y dar lo que por ella le dieron, y sino boluer la demasia

de el Precio que lleuo, y si fuere el Comprador esta obligado a boluer la cosa comprada, y tomar lo que por ella dio, y sino suplir su justo valor, lo qual haia lugar en los Contractos de Arrendamiento y Trueco (y en todos Contractos semejantes, aunque se haga en Almoneda publica) y la Action competa desde el dia de el Contracto hasta en quatro años, y se entienda en la Venta, estando la cosa vendida biua y no mui empeorada, porque si lo esta no se puede demandar.

¶ Esta Lei corrige la Lei. v. Tit. x. lib. iij. de el Fuero de la qual se tomo a la letra, difieren en que aquella pedia que el Engaño fuese de el doblo. Esta Lei es el fundamento de la clausu[768]la de las Escripturas en que se Renuncia el Engaño que huuiere en mas dela mitad de el Iusto precio. de lo qual se haze Donacion. la qual Renunciacion ninguna cosa vale, como vimos en el Titulo de las Obligaciones, porque para Donarse el Engaño que huuiere, ha se de expresar, y de otra manera no vale, y assi se colige de la Lei de la Partida, siempre que el engañado pida el engaño, ha de pedir disjunctiuamente, que le compelan a la otra parte, que o passe el Contracto y deshaga el engaño de el Precio, o le Rescinda (que quiere dezir cortar le y dar por ninguno) porque la Election de ello esta en el Demandado, y no en el Demandador

CAP. III.[769]

COntra el Comprador que fuere compelido a comprar lo que se Vende por apreciadores publicamente (contra voluntad de el Vendedor) no se pueda oponer engaño dela mitad de el justo precio.

CAP. IIII.[770]

TOdos y qualesquiera officiales (ansi de Canteria, Aluañiria, y Carpinteria y qualesquiera otros oficios) en las obras que toman de sus oficios a destajo, o en almoneda o de otra manera, no puedan alegar Engaño, aunque sea en la mitad del Iusto precio.

Anotacion de este Titulo.

ESte Titulo es general para todos los Contractos Onerosos (que son los de que aqui adelante se siguen) y por esta causa le antepuse a ellos, porque es la llaue de todos. Todos[771] los Contractos se diuiden en Lucratiuos y Onerosos. Contracto Lucratiuo quiere dezir[772] de Ganancia, quando el Contracto es sin carga ni obligacion, sino pura Ganancia de la vna parte, como la Donacion y sus Subalternos, aquel a quien Dan, o Prestan es el que gana, sin que de su parte haia carga. Contracto Oneroso es,[773] donde de entrambas partes hai carga y obligacion, como en la Vendida, si el que vende da su cosa es con carga que le dan lo que vale, y assi el Trueco, Alquilei, Dote, y todos los de mas (fuera los que he dicho) son Onerosos, y en estos ha lugar este Titulo, y no en mas. porque en el Lucratiuo aunque la cosa valga menos de lo que se penso, no pierde nada el que la lleua, lo que no es en el Contracto Oneroso. Y este es fundamento de el Titulo de las Tachas que adelante veremos. Engaño aqui[774] se toma Real, que este en la cosa contractada por do vale mas, o menos, mas no Personal de los Contraientes: porque si le hai (en qualquiera quantidad que sea) haze vicioso el Contracto, assi en conciencia, como en el juyzio Contencioso. Iusto precio se entiende en este Ti[775]tulo

el que se hallara por la cosa al puncto que se contracto, porque si luego subio por algun auiso que vino que hauia falta de ella, o baxo, o si se altero (a mas, o menos) por Industria de alguno de ellos, no le compete la Action para dezir que fue engañado en el precio.

[[55]v] De el que Vende, o Contracta cosa agena.

TITVLO. VIII.

CAP. I.

EL que vende cosa Agena a el Comprador[776] que no sabe que lo es, el Vendedor le torne el precio que por ella recibio, y le pague la pena que en el Contracto pusieron, y lo que en ella houiere mejorado, y le sanee todo el daño que le viniere por sacarsela, y al Señor de la cosa se la Restituia con otro tanto de lo suio: Mas si el Comprador supo que la cosa era Agena, sea obligado a Restituirla al Señor cuia es con otro tanto de lo suio; Y esto mismo se guarde en los Contractos de Donacion y Cambio.

CAP. II.

Ningun Hombre venda Mueble, ni Raiz de[777] otro, sin voluntad de el Señor de ello: y si lo hiziere, no vala la Vendida, y el Vendedor, y Comprador (que lo comprare a sabiendas) caian en la pena de la Lei. Y si fuere sieruo (el Vendido) su Señor le haia con todo lo que gano, despues que prouare que es suio: y si en este medio tuuiere hijos, sean de el Señor. Todo lo qual se entiende quando no se le prouare al Señor de la cosa que la mando Vender.

CAP. III.

LA Vendida de la cosa Agena Vale, y si el[778] Comprador sabia no ser de el Vendedor, aun que despues se la saquen, no esta obligado al Vendedor a boluer le el precio que por ella Recibio, si expressamente no se obligo a ello: Mas si el Comprador no lo supo, esta obligado a boluerse le con todos los daños y menoscabos que se le ouier en seguido.

¶ Estas dos Leies parecen contrarias, por que[779] la Lei de el Fuero dize que no vale el Contracto, y la dela Partida que es valido. La concordia de ellas es, que hablan en diferentes Respectos. La del Fuero Respecto del Señor dela Cosa, y Respecto deste no vale el Contracto. La de la Partida habla Respecto de los Contraientes, y no de el Señor de la Cosa Vendida, y respecto de ellos vale el Contracto.

CAP. IIII.

QVien vende cosa Agena en nombre de el[780] Señor de ella, aun que no tenga su poder, y despues de hecha, lo aprueua el Señor (puesto que a el principio no lo supiesse) vale la Vendida, y passa el Señorío en el Comprador. Mas si siendo Agena la Vendio por suia, a Comprador de mala fe, y que sabia que no era suia, nunca passa el Señorio en el por ningun

discurso de tiempo, y aun que se pierda, o muera la cosa Vendida, puede el Señor verdadero de ella (despues de muerta, o perdida) aprouar la Venta, y cobrar el precio por que se Vendio.

CAP. V.

EL Señor de la cosa Agena (que otro ven[781]dio) puede pedir a el Posseedor que la compro; y si este Comprador pide a el que se la Vendio la haga sana, y el Vendedor sale a estar a Derecho (con el que dize que es Señor) no deue pedir nada a el Posseedor. Mas si no sale a la Defensa, puede pedir a el Posseedor, y a este Comprador le queda su Derecho a saluo contra el que se la Vendio.

CAP. VI.

QVando vno Vende la cosa que es Age[782]na, y despues de vendida se haze suia (por que el verdadero Señor della se la dio, o le hizo heredero, o por otra causa) y despues que es suia la torna a Vender a otro, el primer Comprador tiene maior Derecho a la cosa. Mas si vno Vendio la cosa Agena a vn Comprador, y por otra parte su verdadero Señor de ella la Vendio, el que compro de el Señor verdadero tiene maior Derecho en la cosa, aun que la otra Venta sea primera; fuera si el primero la vendio con Titulo, como si era Procurador de el Señor, y la vendio antes de saber que el Señor la vendia, o si la tenia empeñada a Condicion de venderla quando no se la desempeñassen a plazo cierto, si la vendio bien y como deuia, la Venta valdra.

CAP. VII

QVando vno se hallo a la Vendida que vn[783] Esclauo hizo de alguna cosa, y fue testigo, y firmo en la Vendida, y despues el Señor de aquel Esclauo instituie por su heredero a este testigo, que en su vida era su Personero general, y sin saber que era instituido, y se hallo, como esta dicho, a la dicha Vendida, la puede despues (quando sepa que es heredero) deshazer, por que es ninguna. Mas si aquel Seruo solia contractar en la vida de el Señor, ha de**[56r]** rehazer el daño y menoscabo al Comprador, con los bienes de el pegujar del Sieruo, si los hai.

CAP. VIII

EL que Vende a sabiendas vna cosa dos ve[784]zes, haze falsedad, tomando precio de entrambos. Ha de boluer al segundo Comprador el precio que de el recibio, y la cosa vendida se ha de entregar al primer Comprador: y el vendedor sea desterrado por cierto tiempo en alguna Isla.

CAP. IX.

QVando vno Vende vna misma cosa que[785] es propria suia a dos Compradores diferentes, y en tiempos departidos, el que de ellos paga primero, y toma la tenencia de la cosa, es preferido a el otro: y el Vendedor es obligado a Restituir a este que queda sin la cosa vendida, el precio que de el houiere recebido, y las costas y daños y menoscabos que por esta razon le vinieren. Mas si la cosa vendida era Agena, el que tiene la posession de ella, es preferido, aun que no haia pagado el precio, y al verdadero Señor de ella le queda su Derecho a saluo contra el.

¶ Ella Lei es muy praticable, y quedo manca en el principal miembro de su Decision, por que no comprehende todos los miembros de la Diuision tacita que para su Decision se houo de hazer, que es esta, Quando la Cosa es Agena la Tenencia de ella haze Derecho, quando es propria, la Tenencia y paga haze Derecho a el Comprador: esto dize la Lei. mas pregunto yo, si uno vendio su cosa propria a dos diferentes (como dize la Lei en su caso) y el vno pago, y el otro tiene la Tenencia, qual de estos terna mejor Derecho? Yo quisiera que la Lei lo declarara expressamente, por que por el sentido contrario no lo declara: que aun que dize que la Tenencia en la cosa Agena haze Derecho, no por esso se sigue que en la propria no lo haga, o que la paga le haga en la propria, pues por la Decision primera requiere Paga y Tenencia. La dificultad esta, en qual sea de mas efecto, la Paga, o la Possession. Y resoluiendo me digo que la paga, por la Lei antes de esta, que manda se entregue la cosa Vendida al primer Comprador que la pago, sin hazer distincion en cuio poder este la cosa, si de el Vendedor, o de el segundo Comprador, que no puede tener en ella mas Derecho que el Vendedor que se la entrego, el qual ninguno tenia: y pues la Lei no distingue, ni nosotros deuemos distinguir. Y esta la Razon clara, por que la Posession de el Segundo es sin fundamento (a lo menos que bueno sea) por que no tiene Propriedad en ella, la qual tiene el Primero desde que la pago: y a esta no pudo perjudicar el Vendedor que la dio al Segundo, por que ya el no tenia Derecho en ella, y la Propriedad sorue y consume a la Posession desnuda.

Anotacion de este Titulo.[786]

Este Titulo (como se ve por el cap. 1.) no solo es General para los Contractos que vienen adelante, y los que de ellos tienen origen, mas aun para la Donacion y sus subalternos, a esta causa le ante puse como al passado a todos los que se siguen: por que en el se tracta de la Cosa contractada, que es la parte mas principal de todos los Contractos, de la qual toma[787] el Contracto su nombre, y le da a los Contraientes, y assi es grandissima la vtilidad de este Titulo: por que es razon fundamental de otros muchos, como ahora veremos. Toda cosa Contractada ha de ser propria de el que la Contracta, por que no lo siendo no puede valer el Contracto que de ella hiziere. La razon es porque el efecto de el Contracto es, passar el vn Contraiente en el otro el Derecho que tiene en la cosa Contractada. Pues si este que le ha de passar ningun Derecho tiene en ella (por que no es suia) luego ningun Derecho puede passar en[788] el otro Contraiente, ni el otro le adquiere: y por el consiguiente el Contracto es ninguno. Esta es la razon de todas las Leies que prohiben que no se Contracten las cosas Sagradas, Publicas, Sanctas, o Religiosas: por que estas de ninguno son sino de Dios, o de el Pueblo: pues quien las Contracta Contracta cosa agena, que ni es ni puede ser suia, y assi no vale el Contracto. Lo mismo es de lo que Contracta la Muger casada, Hijofamilias, Menor, Esclauo, Fraile professo, y los semejantes, que no vale: por que todo lo que tienen es de sus maiores, y assi lo que Contractan es ageno y no suio, y se ha de restituir a cuio es, que es a su[789] verdadero Señor, o Administrador. De esto queda entendido lo de la Confiscacion de bienes de Hereges, y Traidores, y otros Delin-**[[56]v]**quentes, de que se tracto en el Capit. II. De la[790] Donacion. Resoluiendo esta Materia, digo que toda cosa que se deduze en Contracto es Agena en vna de tres maneras. O porque de ninguno puede ser posseida, o porque el Contraiente no puede posseer, o porque ya que el pueda posseer, y la cosa pueda ser posseida. el Contraiente no la possee, los exemplos estan claros de lo dicho, llamo posseer ser Señor

de ello.[791] Las cosas que en Señorío de ninguno no pueden caer, es Regla General que por ninguna via (en ningun tiempo ni lugar, ni por ocasion alguna) se pueden Contractar: por que el que las Contracta de hecho, no es ni puede ser Señor de ellas, ni otro lo puede ser para aprouar lo que el no Señor huuiere hecho, y esta es la Origen de el abominable Contracto de Simonia, que tomo principio y nombre de Simon Mago (natural Samaritano discipulo de los Apostoles)[792] que tracto de comprar de sanct Pedro la Gracia de el Spiritu sancto, para hazer milagros como el hazia. Esta Gracia no era de sanct Pedro, sino de Dios, y assi sanct Pedro, aun que quisiera ser ruin, no era parte para contractar la, sino Dios que era el Señor legitimo, y el solo la puede dar a quien, y como y quando fuere seruido, su oficio (segun lo vimos en el Prologo de este Libro) es Dar: como el Vender es de el demonio, luego no es cosa que se puede Contractar. Y este es Impedimento que viene immediatamente de parte de la Cosa, y Mediatamente de parte dela Persona. El segundo[793] Impedimento es quando viene solamente de parte de la Persona, aunque la cosa sea suia es inhabil de contractar la, como ya vimos en los que son inhabiles de contractar lo que es suio en propriedad, o por que tiene el vso de ello Y en esto se funda la Restitucion (que se deue hazer) de lo que se gana a Menor, o otra Persona de las ya dichas, que no basta que sean legitimos Señores de ello, sino que tengan el vso de lo que contractan. El tercer Impedimento,[794] quando la Persona y la Cosa cada vno de por si son habiles y capazes, la persona de contractar y la cosa de ser contractada, mas por no tener en si connexion el Contracto es ninguno, llamo Connexion que el Contraiente no sea Señor de la cosa Contractada. Esto puede ser en dos maneras. La primera, de el que nunca fue señor de la cosa. La segunda, de el que hauiendolo sido se deshizo de ella, y despues de esto torna a vsar de ella como si fuese suia, de este postrer Impedimento tracta propiamente nuestro Titulo, y por esto puse en el estas dos Especies. Los otros dos Impedimentos se tractan en sus lugares en Leies particulares de diferentes Titulos, y lo que en ellos falta tocare algo en esta Anotacion (especialmente de la Limosna que se haze de hazienda agena) en cumplimiento de lo que prometi (en la Anotacion de la Donacion) de tractar en este lugar.

Donacion en Fraude de Acreedores.

A Este Impedimento tercero se reduze la (que llaman en Derecho) Donacion en fraude de sus Acreedores. Es de saber, que aquellos llama el Derecho. Bienes de cada vno que le[795] quedan despues de pagadas las deudas que tiene, Andres tiene. x. ducados de caudal, y ninguna cosa deue a nadie, Alonso tiene. M. ducados, y deue. M. y C. mucho mas rico es Andres que Alonso, pues pagado lo que tiene queda a deuer sobre el cuerpo. C. ducados, si sobre esta deuda que deue, de los. M. que tiene Donase los. C. quedaria a deuer. CC. y no seria franco a costa suia, sino de aquellos a quien deue que son sus Acreedores, y a estos haze el Engaño, y por esto se llama Donacion, en frau[796]de de sus Acreedores, que aun que el postea los bienes, los verdaderos señores de ellos son los Acreedores, y la primera obligacion que tiene el hombre, es pagarlo que deue, despues de lo que le queda haga su voluntad (no sea lo que dize el refran de Axa que no tiene de comer, y huespedes combida.) Los Iugadores no juzgan la ganancia por las manos que cada vno gana durando el juego, sino con lo que despues de acabado queda en su poder, assi no dezimos a vn hombre rico porque tracte mucho dinero (y gruesso caudal) sino por lo que le queda en limpio por suio, pagado

lo que deue. Todo lo que contra esto se haze, es grandissimo cargo de conciencia, y hurto manifiesto de el que[797] lo haze, y de el que lo recibe por qualquiera Titulo que sea, y delos que entienden, o aconsejan en ello, que son obligados a Restitucion al verdadero señor, que son los Acreedores.

[57r] ¶ Esto mismo es de lo que los Padres dan[798] mas de el Quinto a estraños, o de el Tercio. entre sus hijos, en perjuizio de los otros, assi el Padre como quien de el lo recibe (por qualquiera via y Titulo que sea) se ira al infierno, sino restituie a los hijos legitimos la demasia[799] que lleuo, la razon es por que los hijos son Acreedores de el Padre en los bienes que tiene (fuera de los que le da la Lei que disponga) y en los otros no tiene mas dela administracion, como Maiordomo de sus hijos, los quales ha el Derecho por quasi señores de la hazienda de el Padre biuiendo el, y qualquiera cosa que haga en fraude de ellos, es obligado a restituirse la, mucho mejor que a qualquiera estraño, porque esta obligacion tuuo el sobre su padre, y sus nietos ternan la misma sobre sus hijos. Dixe lo que hiziere con fraude, porque si es sin ella puede disponer de su hazienda, como verdadero Señor que es, en quanto a tractarla, y auenturarla, sin que nadie le pida cuenta, y las deudas que legitimamente deuiere puede las pagar, porque aquellas no son sus bienes, ni de sus hijos, sino de a quien se deuen (como esta dicho) mas a titulo de Deudas no pague las que no lo son, y por mostrar que haze vn descargo de conciencia, no haga quatro cargos. Para esto conuiene saber qual Deuda es legitima y qual no. Deuda legitima llamaremos,[800] Deuda forçosa, que el Acreedor tiene Action para cobrarla, como sera la paga de seruicio, que se deue al moço que le ha seruido, mas si a titulo de seruicios que ha recebido manda a la otra, lo que valiera mas a los hijos que le huuieran dado diez tanto porque no los hizieera, el y ella estan obligados a Restitucion,[801] que paga de seruicio solo se entiende aquello en que la Iusticia le puede compeler. Esto es lo que de esta materia se puede aduertir, que como es delicada, y sin parte sino con Dios solo, cada vno le tenga por juez, y a su Conciencia por Fiscal, y puesta la mano en su pecho, consulte consigo lo que deue de hazer.

¶ Lo mismo que se ha dicho de los hijos, se[802] entienda tambien de la muger casada, que respecto de los bienes gananciales, es mas Acreedora de el Marido, que los hijos de el Padre (respecto de la legitima) porque el Marido con su delicto, no para perjuizio a la Muger, y para le a los hijos; aun que la administracion y verdadero señorio de aquellos bienes (durante el Matrimonio) esta en el Marido, y como sea sin fraude los puede gastar y auenturar como quisiere, y lo que de ellos su Muger le tomare (o dissipare, o diere) ella y quien fuere en ello son obligados a restituirlo a el, y no a otro.[803]

¶ A esta misma Donacion se reduzen las que hazen Obispos, y Comendadores, y Frailes Apostatas (que se han passado de vna Orden a otra, y les ha de suceder la primera) y generalmente todos a quellos a quien es prohibido Testar por profession de su Orden, o Regla, o por otra causa, para defraudar lo suelen hazer en vida Donacion de sus bienes, y aun las mas vezes quedarse con ellos por sus dias, reteniendo el Vsufructo con titulo o sin el. De qualquiera manera que sea, es vna losa que el Demonio tiene armada, donde caça harta diuersidad de gentes, porque si de derecho les es prohibido disponer de sus bienes, que importa con fraudes contrauenir a la Lei, y profession que por virtud de ella han hecho: pues quando en el juizio exterior (donde ha lugar el Engaño) fuessen absueltos, no pueden huir[804] el de Dios que todo lo ve y entiende y sabe, aquellos bienes de que ellos dispone son agenos, y assi dan lo que no es suio, y el que los recibe, recibe lo que no es de quien se lo da, ni se

lo puede dar, por donde como esta dicho, entrambos son obligados a Restitucion. Suelen algunos colorar esto, con dezir que a pobres los pueden dar, y que de los pobres tienen mas obligacion a los que les son mas conjunctos, a quien ellos son mas obligados. Y poresto lo dan a hijos suios, o a quien a ellos se lo de, o a parientes los que menos mal quieren mostrar que lo hazen Razon por cierto aparente, y que halla muchos (de los que dize la[805] Sagrada Escriptura que son Profetas a paladar de quien los consulta) que les loan tan buena obra como en ello hazen, y ellos cierto deuen de saber mejor lo que les cumple, que yo se lo sabre aconsejar, mas pareceme que por el mismo caso que ellos tienen la deuda que dizen, no les pueden dar directe ni indirecte lo que les dan, porque aquella hazienda es age[806]na, y no la han de quitar a cuia es, para darla a cuia no es, y si ellos tienen deuda paguenla**[[57]v]** con su hazienda y no con la agena, que si no es de quien a ellos les sucede, sino de la vniuersidad de los pobres, no la pueden aplicar a vno o a dos en gruesso, y dexar a los otros desamparados, que como dize sant Pablo, los vnos perezcan de hambre, quando los otros estan embriagos, el Sacerdote y todo genero de gentes (de quien voi tractando) han de pensar que quando tomaron aquel estado, por donde adquirieron aquellos bienes, le temaron con la carga que Dios se le da: el qual quiere que sus Ministros no tengan parientes, ni aun padre ni madre, no mando al que queria ir a enterrar a su padre, sigueme, y dexa a los muertos enterrar a sus muertos: pues si aquella obra que era pia, no[807] quiso que hiziessen, querra que hagan las que[808] son menos pias, y aun cubrir vn error con otro. quando es a hijos, no basta tenerlos en oprobrio de Dios, sino a su costa enriquecerlos? que en quanto a los Alimentos necessarios de ellos, y de qualquiera hombre, aun que sea infiel (si de otra parte no los tiene, ninguna duda ni escrupulo puede hauer, y lo mismo si es muger, de algun honesto remedio) mas esto tan medido que no piensen que hai para con Dios estado ni qualidad que se haia de pagar de su hazienda: que aun sacrificio no quiere que le hagan de hazienda agena, siendo el Señor de todo. Saul hauiendo le mandado que matasse a Agag Rei de Amalec, y a sus ganados, y toda[809] la presa, y lo hiziesse Anatema, por que guardo alguno de ello para sacrificio, le mato Dios. O incomparable Mysterio! que el Señor de todo no quiere preiudicar al Demonio, a quien el Anatema estaua adiudicado, ni quitarle parte para su sacrificio, y nosotros queremos a Dios quitarle el Caudal que tiene para si tomado, para dar le a otro a Titulo de limosna. Bastantemente queda respondido a la Question de que se tracta, Mas la Materia y ocasion me combidan a tocar de la Limosna hecha de hazienda agena, cosa que muchos pretenden (con Anexiones de Beneficios eclesiasticos) dar a enten[810]der que hazen seruicio a Dios, Afectando su Patrimonio a obras pias conforme a sus apetitos. Ante todas cosas lo que dixere no se entienda de las que los Reies hazen: por que el Rei tiene parte en la Renta de los Sacerdotes, y el es consagrado, Christo de el Señor, y vngido suio: y si con vn dedo quita vna miseria por[811] vna parte, con dos manos da por otra diez tanto de lo que quita: y todas las Dotaciones seglares, y vastallos de Yglesias, y Ordenes, y Monesterios, Hospitales, y Vniuersidades de estos Reinos (que passan de vn millon de renta) son suias, y de sus passados: y donde quiera que aquellos sacrificios se hagan son por el y sus cosas, cuios capellanes deuemos ser todos. Mas ya se ha hecho genero de Estado hazer cada Hombre particular Yglesias y Capellanias dotadas de rentas de otras yglesias, que quedan desnudas, por vestir vna la que ellos quieren, que es lo que dize el Refran, descomponer vn sancto para componer otro, y aun para dexar lo vinculado a vn Patronazgo de su heredero, que prouea las Capellanias, o Dignidades a que se anexan. Concluio con vn auiso harto claro y que no

recibe respuesta, que los Sacrificios y Oraciones que en la Yglesia se[812] celebran, son por los fieles, con cuios Diezmos y ofrendas le sustentan los Clerigos y ministros de Dios que los hazen. Y si a estos priuan de su deuido mantenimiento, aplicando los para otros. Dios que sabe cuia es la ofrenda que se le haze, dondequiera que se cante, o se ofrezca, desde alli la recibe por de cuia es, y al dotador de hazienda agena tanto le luzira como si orassen por vn infiel, ya sea verdad que la Yglesia desamparada, y el pobre Sacerdote (que en ella hauia de ser mantenido, y muere de hambre) son perfectissimos Capellanes (y continuamente dan gritos a Dios, y son oidos) de quien los tiene despojados. A esta misma cuenta le reduze, los que para obras pias piden que[813] se trabaje las fiestas. La fiesta es de Dios, y de el cuerpo de el trabajador, los quales no han de ser despojados de su derecho para hazer limosna a otro, cada vno la haga de lo que es suio, dizen algunos que aquel que trabaja se hauia de estar jugando, o haziendo otra cosa peor, a esto digo, que el hurto menos malo es que el homicidio, mas no por esso es bueno: no se ha de hazer mal para hazer bien.

De la Vendida y y Compra.

TITVLO IX.

[58r] CAP. I.

VEndida, es Pleito hecho entre los hom[814]bres con consentimiento de partes, por Precio cierto, en que se auienen el Comprador y el Vendedor.

CAP. II.

EN las contraientes ha de hauer distinction,[815] porque ninguno puede compar de si mismo su propria cosa, mas si tiene parte (y no toda) puede comprar lo que le falta. Lo mismo si tiene el vso y le falta la propriedad, o seruidumbre de su cosa, puede la comprar, y vale la Venta.

CAP. III.[816]

AQuellos pueden comprar y vender, que se pueden obligar vno a otro, y por esto no puede hauer Venta entre Padre y Hijo familias (porque son hauidos por vna persona) sino fuesse de bienes Castrenses, o quasi Castrenses, que el hijo los huuiesse ganado.

CAP. IIII.

LA Vendida hecha por fuerça, o premia[817] no vale, aunque sea por escripto, porque nadie puede ser compelido a comprar lo que no quiere, o vender lo que tiene, sino es el sieruo comun quando vno de los Señores le quiere libertar, puede compeler a los demas que en el tienen parte, que la vendan por su justo valor, o quando el Señor maltracta al Sieruo, le puede el Iuez compeler que lo venda a otro.

¶ Ansi mismo la Vendida hecha por Engaño de parte de el Comprador, o de el Vendedor, no vale,

CAP. V.

LA Vendida se puede hazer con Carta, y[818] sin ella. Sin ella es quando las partes se auienen en el precio, y la hazen entre si, no haziendo mencion de Carta, y tal Vendida como esta es firme, aunque no se den señal, con Carta es quando las partes se auienen de hazer Carta, y hasta que se haga, qualquiera de las partes se puede apartar, y salirse dela Venta.

¶ Esta Lei es muy notable para muchos que se engañan a cerca de venta hecha sin señal, que no la tienen por firme, y es contra esta Lei, y otros quieren reduzir a arte en que casos es necessaria Escriptura, y esta Lei lo declara, que ninguno hai en que la Escriptura sea de substancia, sino quando las partes lo ponen, de manera que si dos contraientes se conuiniessen, que hiziessen Escriptura de aquella Venta, hasta que aquella segunda se otorgue, tienen las partes libertad de salirse a fuera, porque vna cosa es otorgar Escriptura dela Venta, y otra cosa es prometer de otorgarla: aunque si en la promessa de otorgarla hauia pena (quando no la otorgasse) seria obligado a ella, mas esto es diferente a dexar de valer el Contracto, o valer.

¶ Señal (porque es bien que se sepa su sig[819]nificacion) es como prenda que se da en el contracto de que sera cierto, assi Dios dio a Noe el Arco de el Cielo, en señal de la promessa que[820] le hizo de no destruir el mundo por agua, llamase en Latin Arra, (de Arrhabo que en Griego significa lo mismo) y de aqui viene llamar[821] se Arias, las que se dan en el Contracto del Matrimonio antes que se haga, en señal que los Esponsales (que quiere dezir desposorio o promessa de Matrimonio) se han de hazer Matrimonio, y deduzir en efecto. Tambien se llaman Arras, el partido que se da en Iuego, de ventaja el que juega mas a el que sabe menos.

CAP. VI.[822]

LOs Escriuanos (ante quien se otorgaren, obligaciones por algunas mercaderias) sean obligados a expressar por menudo y extenso lo que se vende, y el Precio que se da por ello, por manera que se entienda.

CAP. VII.

HEcha la Vendida, el Vendedor que hu[823]uiere recebido señal no la pueda deshazer. Y el Comprador que la dio (con perderla) no sea apremiado a passar por ella, y si dio la señal por parte de precio, no se pueda deshazer la Vendida, sino por auenencia de las partes.

CAP. VIII.[824]

EL Comprador que da Señal y se arrepiente la pierde, y el Vendedor que la recibio, si se arrepintiere la ha de boluer doblada, mas si la señal se dio por señal y parte de precio, o otorgamiento, ninguno de ellos se puede arrepentir, ni salir de la Venta.

¶ Estas dos Leies parece que son contrarias en quanto a el Vendedor que recibio se[825]ñal, que la del Fuero dize que no puede deshazer la Venta, y parece mas justa la de la Partida, porque el Contracto ha de ser igual a los contraientes. Y si el Comprador tiene libertad para deshazer la Venta, perdiendo la señal que tiene dada, porque no terna la misma el**[[58]v]** Comprador dando la señal que recibio, y otro tanto como era lo que perdia el Comprador: mas la de el Fuero es muy justa, porque el Vendedor tuuo election de capitular, que aquella Señal fuesse en parte de pago, y desta manera no se le podia tornar atras el Comprador, y sino lo capitulo sea a su daño, en todo lo demas conuienen estas Leies.

CAP. IX.[826]

EL Vendedor que tomare Señal (hora por Señal, hora por parte de precio) de qualquiera cosa que venda, si se obligo de dar fiador, o prenda al Comprador, y despues no la pudiere dar, jurando que no la puede hauer (aunque quando lo hizo penso poder la dar) esta a elecion de el comprador deshazer la Venta (y recebir el precio, o señal que dio) o si esto no quisiere, passar con la Venta adelante a su ventura.

CAP. X.

EL Iuez para cumplir su sentencia, o el Co[827]gedor de Rentas Reales para su cobrança, pueden vender de su oficio la cosa agena, y passa el señorio de ella en el Comprador. Mas tal Venta ha de hazerse en publica Almoneda, y despues de passados diez dias dar la al que mas diere, y lo que sobrare restituirlo a el señor de la cosa, y no se haziendo ansi, no vale la Vendida.

CAP XI.

EL Rei quando da o Vende cosa agena,[828] passa el señorio de ella a quien la da, y el verdadero señor a quien se dio esta obligado a pedir la estimacion de ella dentro de quatro años (y el Rei a darse la) y de ai adelante no podria, y si la cosa es comun de el Rei, y de otros: passa el Señorio a quien la da o la vende, mas esta obligado a pagar su parte a los compañeros.

CAP. XII.

EL que es Cabeçalero, o Guarda de huer[829]fanos, o Administrador de algunos bienes, no pueda publica ni secretamente comprar cosa alguna (de los bienes de aquel, o aquellos) que administrare, y prouando selo hauerlo hecho no vale el Contracto, y torne para la camara el quatro tanto que valia lo que compro.

CAP. XIII.[830]

LOs Tutores de menores de. xiiij. años, no pueden vender las cosas de sus Menores, sino con gran necessidad, y entonces con otorgamiento de el juez, y no puede el comprarlos, sino fuesse a gran pro de el Menor, y que sea con licencia de el juez, o de otro Tutor. Y siempre que haia engaño, puede el Menor restituirse, hasta quatro años despues de ser maior.

CAP. XIIII.[831]

Ningun Adelantado, o Iuez (puesto para juzgar que ha de hazer justicia en alguna tierra) no pueda comprar en ella (por si ni por otro ninguno de su compañia) heredad ni otra cosa, saluo las cosas necessarias para vestir y comer. Mas si heredad tenia en ella de antes que fuesse elegido por Iuez, puedela vender a los de aquella tierra.

CAP. XV.

EL Compradoro Vendedor (que arrepenti[832]do de aquel Contracto) huuiesse carta de el Rei para deshazer la Vendida cumplida, no deue deshazerse por ella, porque no seria cosa guisada que la vendida (hecha con plazer de entrambos) se deshiziesse por premia con miedo de el vno de ellos (aunque ofreciesse el doblo delo que recibio por ella) contradizienlo el Comprador.

CAP. XVI.[833]

AVnque alegue el Vendedor (gran cuita, o hambre, o necessidad de pechos) porque vendio la cosa, o que la dio por menos de lo que vale, no poresso se ha de deshazer la Venta, sino fuesse prouando engaño de parte de el Comprador (como esta dicho) o engaño en la mitad de el justo precio.

CAP. XVII.[834]

EL Comprador que recibiere buen fiador de el Vendedor que no es arraigado vale la Vendida.

De la Cosa Vendida.

TITVLO. X.

CAP. I.[835]

LA Vendida se puede hazer entre presentes, estando la cosa Vendida presente o ausente, y entre ausentes por cartas, o mensageros, y sera firme consintiendo entrambos los Contraientes.

CAP. II.

LAs cosas que no se pueden Vender son las[836] siguientes. Ningun hombre libre puede ser Vendido ni contractado en manera alguna, y si algun Libre se hiziere vender por hauer parte del precio, no sabiendo el Comprador que era libre, no se puede deshazer la Venta que**[59r]** hizo. mas si el vendido, o otro por el dieren a el Comprador el precio que dio por el, sea obligado a recebirlo, y el vendido torne en su libertad, y el que le vendio pague a el Comprador cient marauedis, y sino los tuuiere, sea le dado por sieruo, y el Comprador no haya pena, quando no supo que el Comprado era libre.

¶ El padre (por gran poder que el Derecho le da sobre los hijos) no pueda vender ni empeñar ninguno de ellos, y el que en qualquiera manera de estas los recibiesse, pierda lo que dio por el, y el hijo no haia daño.

CAP. III.

HOmbre Libre, cosa Sagrada, Publica, ni[837] Religiosa no se puede vender ni contractar, aunque con otras cosas si puede, como quando se vende aldea, o villa con todas sus pertenencias, se venden estas cosas con ella.

CAP. IIII.

LAs ponçoñas, o Icruas de venino (que en[838] si son mortales) ninguno las puede contractar, sino fueren las que tienen con el venino parte de medicina (como la Escamonea, o otras cosas tales) que mezcladas aprouechan.

CAP. V.

NIngun genero de armas ofensiuas ni de[839]fensiuas se puede vender ni dar a los Infieles ni enemigos, porque es genero de traicion hazer a los enemigos de la se aiuda con que se puedan amparar, ni bastimentos en tiempo de guerra, mas bien se pueden dar viandas a los Embaxadores que dellos vienen a la Corte.

CAP. VI.

ESperança de hazienda (que alguno haia de he[840]redar) no se puede vender, señalando la persona de quien se ha de heredar, porque seria dar carrera que el Comprador le trabajasse de la muerte de aquel cuia es la hazienda, sino fuesse consintiendo el, y perseuerando hasta su muerte en aquel consentimiento, çino nombran a quien se ha de heredar (sino generalmente vende todo lo que le pertenesciere por herencia) tal Venta bien vale.

CAP. VII.[841]

EL Ornamento de marmol, piedra, o madera de la casa (que en ella esta hincado) no se deue quitar para venderlo por si, y el que lo vendiere, passando a el Comprador la tal cosa, quedara con ella; mas ha de dar a la Corte del Rey el mismo precio que le costo y otro tanto, y el Vendedor ha de boluer a el Comprador el precio, y pagar otro tanto a la Corte.
¶ El sieruo huido, no puede ser vendido durante la fuga.

CAP. VIII.

LA Vendida de vna cosa por otra (si son di[842]ferentes en substancia) aunque no lo sepa el Vendedor no vale, como si vendiesse laton por oro, muger por hombre, o por donzella la que no lo fuesse, aunque si el Vendedor no lo sabe en este postrer caso valdria la Vendida; Si vno tuuiesse dos Esclauos cada vno de su nombre y de su menester, y vendiesse el vno nombrando

el nombre de vn Esclauo, y el menester de el otro, si sabia los nombres de entrambos el nombre haze Venta, y sino el menester que nombro haze Venta.

CAP. IX.

LA Vendida de la cosa que el Vendedor cree[843] que esta en pie, y ha perecido la maior parte della (como casa si se quemo, o arboleda cuyos arboles se han arrancado) aunque el no lo sepa la Vendida es ninguna, mas si la menor parte se perdio, vale la Vendida, y han de tassar lo que menos vale la falta, y sacarlo del precio. Pero si vendio por entero lo que sabia estar quemado, o arrancado, si falta la maior parte, la Vendida es ninguna, y esta obligado a los daños. Si falta la menor parte, vale la Vendida y esta obligado a el Comprador a los daños. Mas si el Comprador lo sabia, y no el Vendedor, o si la vendio tal qual estuuiesse, vale la Vendida, y el Comprador esta obligado a pagarla por entero.

CAP. X.

QVando el Vendedor no sabe lo que vende,[844] porque no lo ha visto, y no queriendo vender, el Comprador que lo sabe le persuade a que venda, aunque no haia engaño la Vendida es ninguna. Mas si tenia gana de vender aunque no supiese lo que era, y el Comprador lo supiese, aunque le encubriesse algunas cosas dello, vale la Vendida, mas esta obligado el Comprador a emendar el engaño que hizo.

CAP. XI.[845]

LA cosa comun de muchos (si hai pleito sobre la particion) no se puede vender sin consentimeinto de los compañeros; mas sino le hai puede vender su parte a qualquiera compañero, o a otro estraño, mas el compañero puede por el tanto sacarla a el estraño.

CAP. XII.[846]

LA Vendida hecha en fraude de las Rentas Reales no vale: y si el Comprador lo sabia, ha de pagar otro tanto de su hazien-**[[59]v]**da a el Rey.

CAP. XIII.[847]

LA incertidumbre de la cosa vendida haze la Venta ninguna, como quando el Vendedor dize que vendio vna cosa, y el Comprador dize que compro otra: Lo mismo es quando hai incertidumbre en el precio, aunque no la haia en la cosa vendida, como si dixesse el Comprador que se concerto por. X y el Vendedor por. XII. mas si el Vendedor dixesse menos Precio que el Comprador, vale la Vendida.

CAP. XIIII.

FVera de las cosas y casos susodichos la Vendida[848] generalmente puede ser de lo que es, y de lo que no es; como si vende lo que pariere vna Sierua, o el fructo por mostrar de alguna

heredad, vale el Contracto, si el Comprador toma sobre si el Riesgo, mas sino le tomo y despues no huuiesse fructo, la Venta seria ninguna, porque no hauia cosa vendida, que es vna de las quatro cosas substanciales de el Contracto. Assi mismo se puede vender lo que ni el que vende sabe, ni el Comprador; como si vendiesse la caça que matasse hasta tal hora, o lo que pescasse, o vn lance de pescador, poco o mucho lo que sacasse, tal Venta vale tomando sobre si el Comprador el Riesgo, y aunque ninguna cosa asiesse, passado el plazo se le ha de pagar el Precio que puso.

¶ Esta Lei tiene muy diferente razon de la que muestran los que la copilaron, porque in[849]cluie en si repugnancia manifiesta, y la Decision de ella es justissima, la razon esta en que no supieron resoluer estos Contractos, y tomaron vn Contracto por otro, que el que vende fructo que esta por venir, es Contracto de Vendida, mas el que vende lo que caçare, no es Contracto de Vendida, sino de Alquilei,[850] que es lo mismo que si el que lo vende dixesse, yo me alquilo a ti por. X. ducados para caçar oi: y este Contracto vale por Alquilei, mas no por Vendida. Lo mismo es de el lance de el Pescador, que se alquila (a si y a sus redes, y a su industria de echarlas) por aquello que le dan, y por esta misma razon no viene en consideracion si saca poco, o mucho, ni le competera Engaño de la mitad del justo Precio, aunque saque diez tanto mas de lo que le dieron, assi como el que se alquilasse por dos reales a otro para ir a coger gauilanes, o enxambres; si halla diez enxambres (que valen quarenta reales) no se dira aquesta Compra, ni podra pedir Engaño, porque el no vendio sino su industria; y ser pocas, o ser muchas las enxambres que hallo, fue caso, de manera que si ninguna hallara, no podia pedirle el que le alquilo que boluiese los dineros que lleuo, pues no hizo fructo: assi que resoluiendome, este Contracto y los semejantes no huuieran de estar en este Titulo, porque es muy differente de la Vendida y Compra de que en el se tracta.[851] Y por esta Lei se determina la Question que[852] refiere Valerio Maximo que se lleno a determinar al Oraculo de Apolo, sobre la Tripode de oro que saco el pescador, y no la quiso dar al que le hauia comprado el lance en que la saco. Sentencio el Oraculo que se diesse al mas sabio, y lleuose de vno en vno por todos los siete Sabios de Grecia (combidandose el vno al otro por mas sabio) y el postrero que fue Solon, la dio al mismo Apolo, diziendo que era el mas sabio de todos: y engañose, porque el Demonio es el mas necio de quantos hai, que si el supiera algo, al que tenia comprado el lance se la hauia de dar, pues era suia.

CAP. XV.

QVando se vende parto de Iegua o Sier[853]ua, que es esteril; o fruto de viña, o arboles que no lleuan, la Venta sera valida, mas el Vendedor esta obligado a dar a el Comprador lo que valdria el parto, o fruto que vendio, y los daños y menoscabos que le sucedieron porque no los huuo.

CAP. XVI.[854]

A La cosa vendida sigue todo lo que a ella es Annexo, o Affixo; que se ha de entender lo que no se puede arrancar sin perjuyzio de la cosa. Lo Annexo son los pozos, las canales, caños, aguaduchos de la casa, castillo o cortijo que se vende, y todos los materiales que han seruido en ello, aunque esten mouidos, como piedra, teja, madera (y lo semejante traido) queda por de el Vendedor, y puede lo lleuar, porque es distinto de la cosa vendida.

CAP. XVII.

LO Affixo a la casa es como alfoli para pan,[855] tinajas hincadas, o soterradas para azeite, y lo semejante que esta Affixo a la morada que se vende; mas todo lo otro que sin perjuizio della se puede arrancar, es mueble, y se ha por de el Vendedor.

[60r] CAP. XVIII.

EL Pescado que huuiere en fuente, o albu[856]fera de la heredad vendida, es distinto de la misma heredad (como las gallinas, o aues que estan en el corral) y todo queda por de el Vendedor, porque es distinto dela cosa vendida, y todos estos exemplos que se han puesto en la casa, se entiendan de qualquier genero de heredad que sea morada.

CAP. XIX.

LO Accessorio a la cosa vendida no sigue[857] la cosa, sino se expressa en la Venta, assi como si se vende campo, o heredad en que haia lagar, xahariz, o molino de azeite, estas cosas son distintas, sino fuessen para coger y aliñar el fructo, y por esto no entran en la venta general que de la cosa se haze: assi mismo si tiene palos para rodrigonar las vides, si nunca han seruido, son distintos de la heredad, y quedan por de el Vendedor. mas si han seruido, y los arrancaron, son parte de la heredad.

De los Conciertos de la Vendida.

TITVLO XI.

CAP. I.

QValquiera postura que los Con[858]traientes hagan en la Vendida (como no sea contra Lei, o buenas costumbres) se ha de guardar, Si ponen que a cierto dia se pague el precio, donde no la Vendida sea ninguna, si el Comprador al dia puesto no la acaba de pagar, o la maior parte del precio, la Vendida sera ninguna (queriendo el Vendedor) y ganara la señal, o parte de precio que le houieren pagado, y se quedara con la cosa que hauia vendido: mas toda via tiene election de si quiere hazer que la Venta passe adelante, y en tal caso el Comprador no pierde lo que ha dado, sino que sobre ello ha de pagar lo que falta, y la Vendida passa adelante; y escogiendo qualquiera cosa destas, no puede despues arrepentirse para tornar a escoger la otra: y quando la Venta no passa, ha de restituir el Comprador los fructos con la cosa sacadas las espensas, y si se ha empeorado por su culpa, ha de rehazer el daño a el Vendedor.

CAP. II.[859]

LOs Conciertos que se han de guardar, son los que se hizieron antes de celebrar la Vendida, y no se guardando, la Vendida es ninguna. Mas si despues de hecha, las partes hizieron

otras Auenencias, no las guardando no por esso se deshaze la Vendida, mas las partes estan obligados a guardarlas, y pagar el daño y menoscabo quese siguiere de no las guardar.

CAP. III.

LA Condicion que se pusiere en el Pacto[860] de la Vendida, se ha de guardar; como si se vendiere alguna cosa con condicion que hallando quien dentro de tanto tiempo le diesse mas por ella, la pueda vender, si en el tiempo concertado halla quien le de mas que le dieron, esta obligado a dezirlo a el Comprador, y queriendo el hazer la ventaja que otro haze, se le ha de dar por el tanto: mas si el Comprador no quiere darlo, esta obligado a restituir la cosa con todos los fructos que della houiere lleuado sacadas las espensas. Mas entiendese que si la ventaja de dar mas, la haze Hijo, o Sieruo de el Vendedor, o otra persona con engaño, no esta el Comprador obligado a boluerla.

CAP. IIII.

EL que empeña su cosa debaxo de Condi[861]cion, que si a plazo señalado no la desempeñare, quede vendida por lo que sobre ella se le dio, tal pacto como este no vale. Mas si fue con pacto que no la desempeñando al plazo, quedasse vendida por su justo valor, vale este Concierto y la Vendida, y entonces venido el plazo sera obligado el Comprador a suplir (sobre lo que tiene dado) lo que la prenda mas vale.

CAP. V.

QVando el Comprador empeña la cosa que[862] compro, y despues se deshaze la Vendida (por alguna de las causas en estos Titulos contadas) el que la tiene en Peños esta obligado a darla a el Vendedor que la ha de hauer, y puede demandar a el que la empeño lo que le dio sobre ella. ¶ El que empeña alguna cosa, y se obliga de no la vender ni enagenar hasta quitarla, si despues la vende, no vale la Vendida por esta razon.

CAP. VI.[863]

LA Vendida de casa, o heredad, hecha compacto que el Comprador no la pueda vender a tales y tales personas (que vaian señaladas) so pena que el contracto sea ninguno no vale, y sin embargo de el concierto la puede vender a quien prohibieron y valdra la Venta. Mas si hai pena en el contracto estara obligado a pagarla, y los daños que al Vendedor se le siguieren, apreciados por su juramento, y moderados por el juez.

CAP. VII.

LO mismo es quando el Testador manda[864] en su testamento simplemente que alguna cosa no se venda, si se vendiere vale la Vendida: Mas si el señalo la causa porque lo mandaua, o el efecto para que lo mandaua (como si dixesse que para que su hijo fuesse mas honrado, o que no se venda hasta que tenga edad) tal manda valdra, y no se puede enagenar, ni valdra la Vendida que sobre ello se hiziere.

¶ Esta Lei es vno de los maiores argumentos[865] (en que yo fundo mi opinion) que antes de el Rei don Alonso el sabio, ni en su tiempo no hauia Maiorazgos (como ahora) vinculados para el hijo maior, porque si los huuiera, esta Lei forçosamente hiziera mencion de ellos, y no la haze (ni aun lo apunta) siendo su propria materia.

CAP. VIII.[866]

VEndida la cosa con pacto, que restituiendo el Vendedor (o sus herederos) el precio que por ella recibio, a el Comprador, o a los suios, la restituian, vale este concierto, y estan obligados a boluerla dandoles el precio, sino hai pena en el Contrato; mas si la hai, pagando la pena puedan retener la cosa vendida, fuera sino houiesse clausula que aunque pagasse la pena houiesse de restituir la cosa, y si no la tienen, han de pagar los daños y menoscabos que de no la entregar recibe el Vendedor.

CAP. IX.

SEa hauido por Contracto vsurario, el que[867] compra heredad por cierto precio, con pacto de tornarla quando le dieren el mismo precio, con que goze los frutos mientras la tuuiere, y que no se la puedan quitar dentro de cierto tiempo.

¶ En estas dos Leies finales se comprehende el Pacto de retrovendendo (tan celebrado en el Derecho en materia de Contractos) el qual es fundamento de los Censos al quitar,[868] como en el libro siguiente veremos en su Titulo particular, y assi conuiene que las tenga mui bien sabidas quien de materia de Censos[869] quisiere tratar, porque a causa de ignorarlas o no saberlas aplicar a los Censos, se han ignorado hasta ahora.

¶ De la materia desta Lei final se vea el sin de la Anotacion de el Titulo xvij. de la Prelacion de Hypotecas, del libro antes deste, y lo que alli dixe se regule por esta Lei, y se entienda quando houo Pacto expresso, o tacito, o subintellecto, de que la Venta se hazia porque hiziesse los frutos suios, y el Contracto realmente era Peño, y no Vendida; porque en tal caso no solamente no haze los frutos suios el Comprador colorado, o fingido, mas aun que passe el tiempo no vale la Vendida, porque siempre fue sobre vicioso fundamento; pero sino huuo este Pacto, o fiction de por medio, sino Vendida (como alli dixe) y no fingida, el Contracto es bueno, y el Comprador con buena consciencia haze suios todos los frutos lleuados en el tiempo intermedio desde que hizo la Compra.

De la Vendida de Esclauos.

TITVLO XII.

CAP. I.

EL que da, o vende Esclauo con Pacto que el Comprador le de a cierto plazo libertad, llegado el plazo aunque no se la de, el Derecho se la da, y le ha por libre; mas si el concierto fue que se la diesse quando quisiesse, y no se la dio, el dia que muriere el Comprador queda

libre, porque el muerto ni tiene querer ni no querer, Mas si el concierto fue que se la diesse el Comprador quando pudiesse, (y el Esclauo esta presente) sea a dos meses de como se hizo el Contrato, si esta absente a quatro, y sino se la da, el Derecho (passado este[870] plazo) le ha por libre.

CAP. II.

QVando el señor de el sieruo le vende con condicion que nunca jamas pueda ser libre, vale el pacto, y aun que por mas manos ande nunca lo puede ser, sino fuere en vno de tres casos: Primero quando diesse auiso**[61r]** por si, o por otro de quien le busca su muerte, o deshonra: Segundo si vengasse (por su persona, o acusando) la muerte de su señor. Tercero si el que le compro fue con dineros suyos de el sieruo, o de sus parientes, en tales casos es libre.

CAP. III.

EN la vendida de el sieruo vale el pacto que[871] se pusiere que no entre en lugar señalado, o que salga de otro lugar, y que no lo guardando torne a poder de el Vendedor, sino lo cumpliere buelue a el, fuera en dos casos, el vno si el sieruo lo hizo de si proprio sin saber lo su señor, el otro si lo hizo por halagos, o persuasion de su primer amo a fin de tornar le a cobrar.

CAP. IIII.

EL sieruo que se haze comprar a otro con[872] dineros suios, sin que el señor lo sepa, no vale la vendida, y se ha de boluer a el Vendedor cuio era, porque el hauer del sieruo era suio proprio de el Vendedor como el sieruo que le dio.

CAP. V.

EL que vende su sieruo, sino expressa en[873] la venta que le da con quanto el sieruo hauia, ha de hauer lo que el sieruo tiene: mas si el sieruo hauia hecho algun delicto, o daño en su poder, y el Comprador no lo sabia, ha de recebir el Vendedor el precio, mas esta obligado a responder por el daño que su sieruo hizo y no el comprador.

CAP. VI

QVien vende sieruo huidor, o ladron,[874] o que tenga otra tacha, o enfermedad que el sepa, la ha de descubrir a el comprador, donde no la vendida es ninguna, y ha le deboluer el precio con los daños que se le huuieren seguido, mas sino lo sabia, la vendida vale, pero ha deboluer lo que menos vale el sieruo por razon de la Tacha, o enfermedad que tiene.

De el Riesgo de la cosa vendida.

TITVLO XIII.

CAP. I.

EL Vendedor despues de cumpli[875]da Vendida derechamente, sea obligado a entregar lo que vendio a el Comprador (pudiendo ser hauida la tal cosa) y sino la pudiere hauer, sea a escoger del Comprador que le de el valor de la cosa, o el precio que por ella recibio, qual el Comprador mas quisiere.

CAP. II.

TOdas las cosas que consisten en Gu[876]sto (como Vino Especias y las semejantes) aun que la vendida este perfecta, siempre estan por de el Vendedor, y a su riesgo, y no de el Comprador hasta que se gusten: porque en aquello consiste la perfection de la Vendida, y si gustadas se perdiessen, o menoscabassen, es a cuenta de el Comprador, por que el gusto perficiona la venta, y si huuo plazo señalado (en que se hauian de gustar, pesar, o medir) y el Comprador no viniere a el plazo, de ai adelante el riesgo que viniere por ellas es a cuenta de el Comprador, y no de el Vendedor. Y si quando se hizo la Vendida no señalaron plazo, el Vendedor esta obligado a afrontar ante testigos a el Comprador, que vaya a gustar, pesar, o medir la mercaderia, donde no que sea a su riesgo, y no lo haziendo, de ai adelante sera el riesgo por el Comprador, y no por el Vendedor, y aun podria el Vendedor vender la cosa a quien quisiere, y cobrar de el Comprador primero la quiebra y menoscabo que huuiesse en la segunda vendida, y si el Vendedor tuuiesse necessidad de los vasos en que estuuiesse la mercaderia, o los huuiesse menester para alquilar, o coger otro fruto, puede derramar lo en la calle, y aprouecharse de sus vasos, y la venta siempre queda firme. Mas si la cosa vendida consiste en peso, o medida, y no en gusto (como oro, y todo genero de metales, o grano) el daño que viniere por ello mientras no se pesa, o mide es de el Vendedor, y si las mercaderias se encareciessen, o abaratassen en aquel lugar, el pro, o daño es de el Comprador.

CAP. III.[877]

CVmplida la vendida, el peligro, o mejora de ella (que viniere en poder de el Vendedor) es a riesgo, o prouecho de el Comprador, excepto si el Vendedor alongo en dar la cosa vendida, o si el daño vino por su culpa, o si le recibio sobre si al tiempo dela venta, en qualquiera de estos tres casos, corre el riesgo por el Vendedor, mas la mejora que viniere es de el Comprador.

[[61]v] CAP. IIII.

QVando el Comprador pide a el vende[878]dor que le entregue la cosa vendida, y tal da en darse la, el daño, o perdida de ella sera a cuenta de el vendedor, mas si despues de esto el vendedor (antes de ser perdida, o menoscabada) se la ofrece, y despues se pierde, o menoscaba, sera a cuenta de el comprador, y no de el vendedor.

CAP. V.

SI el vendedor se obliga a el daño, o empeo[879]ramiento de la cosa vendida hasta la entrega, ha se de guardar el tal pacto, y lo mismo si huuiesse vendido vino (diziendo que es de parte que se podria guardar gran tiempo sin dañarse, y se dañasse antes de entregarlo) seria a riesgo de el vendedor, y lo mismo seria si sabiendolo lo callasse.

CAP. VI.

EL daño, o pro de la cosa vendida debaxo[880] de condicion (hasta cumplirse la condicion) esta a riesgo de el vendedor, mas cumplida la condicion esta a riesgo de el comprador, porque la condicion cumplida perficiona la vendida. Y esto mismo es si antes de cumplirse la condicion se perdiesse de todo punto la cosa, que sera a riesgo de el vendedor, mas aun que mueran los contraientes, o alguno de ellos, la obligacion passa a sus herederos, y contra sus herederos.

De las Tachas de la cosa vendida.

TITVLO XIIII.

CAP. I.

EL Vendedor de Casa, Torre, o[881] qualquier otra Heredad que este atributada, o deua seruidumbre a otro, esta obligado a auisar de ello a el Comprador, y sino lo haze la Vendida es ninguna. Y si vende campo que tenga yerua o pasto dañoso, y sabiendolo no le auisa, esta obligado a boluer el precio y los daños: mas sino lo sabe, es obligado al precio solo.

CAP. II.

EL que vende qualquiera bestia con Tacha,[882] o enfermedad (si sabiendo la no lo dize) puede el Comprador dentro de VI. meses de el dia de la Vendida tornarla a el Vendedor, y el le ha de tornar el precio, aunque no quiera, y passado este termino vale la Vendida, aunque dentro de vn año puede demandar lo que menos vale, por razon de la Tacha o enfermedad.

CAP. III.

QVando el Vendedor expressamente di[883]ze a el Comprador la Tacha, o enfermedad que tiene el sieruo, o bestia que vende, o le vende con todas las Tachas que tuuiere, no hai recurso contra el, aunque despues se le descubran algunas. Mas si dize que tiene Tachas, y cuenta las verdaderas con otras, sin expressar las que tiene (de manera que el Comprador no se puede apercebir) en tal caso la Vendida no vale, como se dixo en la Lei antes de esta.

De el Sancamiento

TITVLO XV.

CAP. I.

EL vendedor que alguna cosa vendiere[884] a otro (a quien la piden) sea obligado a sancarla, siendo requerido por el Comprador, mas si el Comprador respondiere en juizio por si, y no lo requiriere, o no quisiere venir a oir la sentencia, siendo vencido no pueda tornar se a el el comprador.

CAP. II.

OBligado es el Vendedor a hazer sana a[885] el Comprador la cosa que le vendio, y el Comprador (a quien mucuen pleito sobre ella) esta obligado a notificarse lo luego como se lo piden, o a lo mas tarde antes de la publicacion, y no lo haziendo no puede (aunque sea vencido) cobrar de el vendedor, ni de sus herederos el precio, mas si se lo notifico en tiempo, esta obligado el Vendedor a boluerle el precio, y todos los daños y menoscabos que por hauerse lo sacado se le han seguido, y si se le obligo a la pena de el Doblo (sino se la amparasse) no le ha de boluer el doblo del precio, que recibio, sino el de la cosa vendida, aunque valga no mas que el precio.

CAP. III.

[62r] QVando se vende casa, o cabaña de gana[886]dos con todo lo que a ello perteneciere, qualquiera cosa señalada que de esto le saquen a el Comprador, es obligado el Vendedor a hazer le sana la tal cosa, como si le venciessen sobre todo lo que se hizo la vendida.

CAP. IIII.[887]

LOs casos en que no es obligado el Vendedor a el saneamiento de la cosa vendida son los siguientes. I. quando no se lo notifico el Comprador antes de la notificacion. II. si la puso en compromisso y fue sentenciado contra el. III. Si perdio el comprador la tenencia por su culpa. IIII. si desamparo la cosa y la perdio. V. si era sierua la vendida, y la puso en la puteria. VI. si por ser rebelde, a oyr sentencia se dio contra el. VII. si pudiendo defenderse por prescripcion no la alego. VIII. si no apelo de la sentencia, y passo en cosa juzgada por su culpa. IX. Si la cosa fue jugada a tablas, o a dados, o vendida en juego. X. Si el Comprador consitio o otorgo que parte de la cosa vendida se hiziesse Sagrada, o Religiosa. XI. quando el juez tortizeramente diesse sentencia contra el Comprador, el esta obligado a la sanear y no el Vendedor, por que no es tenido amparar la sino a Derecho.

CAP. V.

EL que tuuiere por Carta plomada del Rei,[888] o de sus partidores alcaria, o otro heredamiento para poder lo vender, y vendido le tomare el Rei a el comprador, no esta obligado a boluerle el precio, ni hazerse le sano.

De el Precio y Comprador.

TITVLO. XVI.

CAP. I.

DE sustancia de la Vendida es y se requiere que haia Precio cier[889]to, y por esto no valdra quando se dexase el precio en la voluntad del Comprador o Vendedor. Mas si fuesse en la voluntad de otro tercero valdra, y sera la vendida perfecta en poniendole aquel tercero Precio, el qual si fuese desaguisado contra alguna de las partes, se deue endereçar a aluedrio de hombres buenos, y si el tercero muriese antes de pronunciar el Precio, la vendida no valdria.

CAP. II.

ACordandose la vendida entre el vende[890]dor y comprador por el Precio que se hallase en saco, arca, o maleta que señalasen por poco que se hallase (si se hallo algo) seria la venta firme, mas si ningun dinero hallaron, no valdra la vendida, por que no puede hauer Precio cierto donde no hai Precio. Por la misma razon si se concertasen por lo que costo a el vendedor, y despues se hallase que hauia heredado, o le hauian dado aquella cosa que vendia, no valdra la venta, por que no hai Precio.

CAP. III.[891]

LOs Precios de las cosas que se venden se hagan por marauedis, (y no por reales ni por medios reales) so pena que por el mismo hecho (sin otro conocimiento de causa Sentencia ni declaracion) el que de otra manera vendiere qualesquier bastimentos o mercaderias las pierda, y se aplique a la camara juez y acusador por yguales partes, y las justicias tengan mucho cuidado de executarlo.

¶ Esta Lei que parece inutiles de mui grande importancia, por que decide otra cosa de lo que muestra, y es que el Obligado a pagar[892] qualquiera deuda tiene elecion de pagar en la moneda que quisiere, con que sea destos Reinos, por que si el precio se hiziesse a Reales, no podria pagar sino en Reales de plata, y si a ducados en ducados de oro, mas hauiendose de hazer (como la Lei manda) a marauedis, se ha de pagar en ellos, por que el Marauedi es moneda compuesta (que no la hai simple) y mide a todas y ninguna a ella, y todas se resueluen en ella, y ella en ninguna, por esto el Precio hecho a Marauedis se puede pagar en qualquiera otra moneda, y no al contrario, y esto no se puede renunciar, por que es Lei penal.

CAP. IIII.

EL comprador que de sus proprios dine[893]ros compra alguna cosa en nombre de otro, hauiendo lo por firme aquel en cuio nombre se compro (despues que lo supo) es firme la vendida, y ha de dar el precio y las espensas hechas, y a el le han de der la cosa comprada y frutos della. ¶ Toda vendida se puede hazer por personero o procurador, y no exce-**[[62]v]**diendo de el poder, vale lo que el hiziere, y lo mismo aun que no tenga poder del comprador, si fue tercero entre los contraientes, y embio a dezir con el a el vendedor, que queriendo vender su cosa por tal precio la compraria, en otorgando el vendedor queda hecha y otorgada la vendida.

CAP. V.[894]

QVien compra en su nombre proprio alguna cosa con dineros agenos la haze suia, excepto en estos casos, Si es de cauallero que esta en la corte del Rei, o de Menor que la compra su Guardador, o de yglesia y la compra su perlado, o de el dote de la muger y se compra con plazer de ella, en estos casos tiene escogencia (qualquiera de los contenidos) en la cosa, o en el dinero qual mas quisiere.

CAP. VI.[895]

NInguna persona que huuiere vendido Mercaderia o otra cosa de qualquiera qualidad que sea (aunque sean de los que pueden licitamente comprar) no pueda tornar a comprar de contado (por si ni por interpuesta persona directe ni indirecte) lo que assi vendio fiado, ni recobrarlo so pena de perder lo que assi tornare a comprar, y mas cinquenta mil marauedis para la Camara Iuez y Denunciador por iguales partes.

CAP. VII.

EL que comprare pan adelantado no lo[896] pueda comprar a menosprecio que como valiere en la cabeça de el lugar donde se comprare Quinze dias antes o despues de nuestra Señora de Septiembre, y en otra manera no se pueda comprar el dicho pan adelantado.

Anotacion de estos VIII. Titulos.

EL contracto de vendida y compra (de que en estos ocho Titulos se ha tratado) es el mas principal mas difuso y mas entricado que hai en el Derecho, por que es neruio de la vida humana con que se sustenta el vniuerso, me[897]diante la contratacion de el comprar y vender que es la que tiene el mundo en cuerda, y la que junta las tierras apartadas, y las naciones y gentes diuersas en lengua lei y forma de viuir, que si por este contracto no fuera, ni tuuieran lo que a otros sobra y a ellos falta, ni lo que a ellos sobra comunicaran con los que de aquello tienen falta, desta manera los Barbaros que moran en las tierras septentrionales nos dan su pescado corambre aforros miel y cera (y otras cosas semejantes de que abundan) por el rescate que de aca les lleuan. La India oriental nos prouee de sus piedras preciosas especias aromaticas medicinas y todo lo que de alla se trae, y de aca les lleuan vino dinero azeite libros

y otras cosas. Lo mismo en las Indias de Poniente, en Africa y en todo lo sabido, como y a en otro lugar dixe, sin que aqui sea menester repetirlo. En nuestra propria tierra vemos lo mis[898]mo) que en Vizcaia y las Montañas sobra hierro y madera de nauios, de que Castilla tiene falta, y a ellos les falta pan y vino que en muchas partes de Castilla sobra. El reino de Leon tiene lanas carnes mantecas y cecinas que no tiene el de Valencia, y en Valencia sobran naranjas arroz y otras cosas, que Leon y Castilla se han de proueer de aquel Reino, toda esta prouision se haze mediante el trato de los Mercaderes, que a cada parte lleuan para vender lo que en ella falta, y en precio suelen recebir lo que a ellos sobra, para lleuar[899] donde sacaron lo otro, mas esto no es propriamente el subjeto de nuestros titulos, ni propriamente se puede dezir comprar y vender. El que dona alguna cosa se llama Donador, el que presta Prestador, mas el que merca no se dize Mercader, ni toma nombre como los de mas Contractos de la Action que haze, lo qual en este Contracto es especial, por que Mercader es nombre de officio distincto de la action que haze, y por esto el titulo de los Mercaderes y tratantes no lo puse en los Contractos, sino en los Libros de la ciudad y partes que la componen, como oficio particular, y no entender esta distinction, ni aduertir en la diferencia que hai ha sido causa que los escritores (que antes de mi han escrito deste contracto) le han tratado con mucha confusion, por que con la materia de el comprar y vender han mezclado el oficio de Mercader, siendo[900] cosas mui distinctas. Todos los hombres de qualquier estado que sean compran y venden, mas no todos son Mercaderes, sino quien**[63r]** lo tiene por oficio, el Religioso compra el breuiario en que reza, y los libros en que estudia, la Monja compra la seda y lienço con que labra, y vende la lauor que haze, el Perlado compra lo que ha menester para su casa, y vende los fructos de su dignidad, el Cauallero vende el pan que le rentan sus possessiones, y compra lo que ha menester para su casa, y ansi todos los de mas estados de gentes, mas no los diremos Mercaderes, sino (como esta dicho) a quien lo tiene por oficio, del qual tocare algo en el libro siguiente, donde tratare de los Cambios y Vancos, que son especies[901] de Mercaderes. Mas de el comprar y vender de la primera especie se trata en este lugar, cuia materia trata el derecho de nuestros Reinos harto confusamente, por que lo que yo he tractado en diez Titulos tractan las Partidas en vno, creo (si no me engaño) que la orden que he guardado no solamente seruira de grandissima claridad al Lector (por ir distribuida en sus Titulos conuenientes) mas aun[902] para decision de muchas questiones dudosas, que por estar cada cosa puesta en su Titulo se declaran, aliende que seruira mucho a los estudiantes del Derecho Ciuil que quisieren conferir nuestras Leies con las de los Romanos, iendo todas debaxo de vnos mismos Titulos, aun que algunos hai en los Digestos que yo quisiera poner aqui, mas no halle Leies de que los hazer, y esto no fue a culpa mia, pues mi oficio (como otras vezes he dicho) no es hazer nueuas Leies, sino digerir en buena orden las que hallo hechas, a esta causa las puse en estos ocho Titulos, guardando la orden natural, y encarcelandolas entre los dos mas principales, y aun que este de el Precio y Comprador parece que deuiera ir antes, quise que fuesse el final, por que caiese en el la Anotacion, y por las dos Leies finales (cuia materia se ha de disputar en la Anotacion) y toda ella sera (si no me engaño) de grandissima vtili[903]dad: por que mediante la gracia de Dios pienso en menos de seis hojas resoluer muchas materias altas y dificiles, tractadas por autores de gran nombre en libros enteros dedicados a ellas, y al cabo no resueltas, como es la de Compras adelantadas, la de los Cotos y Prematica de el pan, y la dela Lei Penal, y las demas que luego veremos, en las quales de mi parte prometo al Lector tres cosas que son breuedad

en lo que dixere, certidumbre en las resoluciones, y claridad en las palabras, de la suia no pido mas que atencion, y aquella voluntad en recebir el seruicio con que yo se le ofrezco.

¶ En estos Titulos vso del vocablo de Vendida,[904] puesto que vulgarmente en Romance la llamamos Venta, mas assi por ser termino de el Fuero Castellano y Partidas, como por que Venta significa los mesones del campo, en el qual significado vso de el en otras partes, por euitar amfibologia quise mas vsar de el antiguo, aunque importa poco llamarlo de vna manera o de otra. Assi mismo aduierto a el Lector que vea todos los Titulos y Leies, por que la Lei que en vn Titulo no hallare hallara en el otro, y para esto conuiene leerlos todos, y sin esto haura otro prouecho mui grande, que muchas de las questiones que los doctores escriuen por dudosas, y las examinan por entrambas partes, hallara, como luego veremos decididas por textos de Leies, lo qual si ellos huuieran visto, excusaran a si de vn impertinente trabajo, y de mucha confusion al Lector.

IVSTO PRECIO.

EL Precio en la venta es tan de substancia[905] della, que aunque haia cosa que se venda y vendedor y comprador, si no hai precio no se puede dezir vendida, este Precio se opone a la cosa vendida, y succede en su lugar, demanera que es su correlatiuo, que por el mismo caso que damos cosa vendida, hemos de dar Precio por que se vendio, y si damos precio de alguna cosa, hemos de dar forçosamente la cosa que se vende por aquel Precio, demanera que como comprador es correlatiuo[906] de vendedor y al contrario, assi el Precio es correlatiuo a la cosa vendida y al contrario, de lo qual se sigue que entendido el vn extremo hauremos de saber el otro (que esta es la naturaleza de los correlatiuos) mas mui mejor se disputan estas cosas en las escuelas y en camaras de estudiantes, que se ponen en practica en las plaças o tribunales, por que ninguna cosa hai mas cierta que lo que se vende, **[[63]v]** ni mas incierta que el Precio por que se ha de vender. Vende vno vna casa, vn esclauo, vna seruidumbre, vna capa, vn hato de ganado, cada cosa de estas cierta es, y aunque no la haia en naturaleza de las cosas, tiene la misma certidumbre, como si vende el parto de vna esclaua (que ni se sabe si sera hombre o mu[907]ger) o si vende esquilmo de vna por Enero (que aun no son nacidos los pampanos) por que el vende el derecho que tiene al esquilmo poco o mucho, bueno o malo que naciere. Demanera que en resolucion tenemos que la cosa vendida siempre es cierta, luego el Precio que en su lugar succede tambien ha de ser cierto, que a vn correlatiuo (como vimos en el prologo de este libro) no se puede oponer mas de otro correlatiuo, luego ala cosa vendida que es vna, no se puede oponer mas de vn Precio, que por ella satisfaze, y como para vn Precio[908] no puede hauer dos cosas vendidas (ni en copulatiua ni en disjunctiua) assi para vna cosa vendida no puede hauer dos Precios (en disjunctiua ni en copulatiua) sino vno solo, que como esta dicho satisfaga a la cosa vendida. Si este fuere igual con la cosa vendida (no maior ni menor) sera su justo Precio, y la venta[909] sera buena, por que tanto entra con el Precio en poder del vendedor, quanto por la cosa vendida salio de su caudal, y tanto entra por la cosa vendida en poder de el comprador, quanto por el Precio salio de su caudal, demanera que quedan iguales despues de el contracto de vendida, en lo que antes del contracto tenian. Mas si estas dos cosas son desiguales, es fuerça que lo sea el Contracto, y quanto el vno de los contraientes va auentajado, sea agrauiado el otro, por que si la cosa que vale diez se vende por ocho, el comprador ganados en la cosa, y en aquellos mismos dos va agrauiado el vendedor,

esto es ser la vendida justa o injusta, y como esta certidumbre siempre consista en el Precio que se da (el qual cono hemos visto es incierto, por que la cosa vendida siempre es cierta y manifiesta) diremos que aquel sabra bien responder del Contracto de vendida, que supiere el Precio preciso de la cosa vendida, y la justicia de el, en la qual consiste la justicia o injusticia de este[910] Contracto, mas quien sera este y loarle hemos? de mi se dezir que aunque en esta mate[911]ria he fatigado mi pobre ingenio (y pequeño talento que Dios me hizo merced) para poder lo reduzir a regla y arte, ninguna cosa he hecho que me satisfaga, y como cosa impossible lo he dexado, lo que en ninguna otra materia de las Morales me ha acontecido, solo me ha aprouechado para dos cosas, la vna para poner la Question en forma, y sacar el punto en que esta la duda, la segunda para entender el error de todos los que en esto han querido tractar decisiuamente, que no entendiendo en que estaua la difficultad, han querido determinarla y dar reglas de los Precios, como luego veremos. ¶ Ya tenemos resuelto que el precio de la cosa no puede ser sino vno, co[912]mo la cosa es vna, ahora es de notar que el Precio y el Costo no es todo vno, de donde procede muchos engañarse, que a titulo de querer sanear el Costo en que les esta la cosa que venden, piensan que pueden lleuar por el Precio de ella todo lo que les ha costado, no tracto de lo en que les esta, sino lo que realmente les cuesta, lo qual declarare mejor por exemplo. Compra vno. C. arrouas de vino a ducado, desembolso. C. ducados por ellas, en el porte y en las menguas (que ellos llaman mermas) y en lo que se le daño quedan no mas de diez arrouas, estas X. arrouas diremos que le estan en C. ducados, en que se resumio todo el caudal que le costo C. ducados, no es esto de lo que de presente trato, lo mismo es de todas las mercaderias que se pierden, quedando alguna parte de ellas, que aquella parte se esta al mercader en lo que el todo, mas no le cuesta lo que el todo, esta diferencia es muy de notar. Pongo exemplo del Costo. Labra vno[913] vnos ingenios de minas mui costosos, y trae agua para lauar los metales (y haze otras cosas necessarias para aquel exercicio) en vn campo donde hai muestras de minas, y gasta en ello. M. ducados. El campo donde los labra vale. CC. falta el metal, deshazese de aquella heredad por. CC. ducados que le dan por ella, pregunto si el compradaor estara seguro en consciencia (presupuesto que gasto el vendedor todo lo que he dicho y que esta en la heredad) digo que esta seguro, por que el Precio corresponde a la cosa vendida, aunque no al Co-**[64r]**sto de ella. Los molinos que llaman de don Ioan (que estan pegados al muro de Talauera sobre Tajo) valtan mas de M. hanegas de trigo de renta (no diez años antes que yo naciese) retiro seles el agua vn tiro de arco, por donde fue necessario en la misma puente que ellos estan labrar otros molinos que llaman de la Villa, que rentan mas de M. ducados, por estos otros no hallaran a venta vendida sesenta, y si estuuieran en la prosperidad que antes estauan (y ahora estan los otros) valian mas de siete mil. Esta es la diferencia que hai de Precio a Costo, la razon es, por que aun[914]que la cosa vendida siempre sea vna misma en numero, la qualidad diferente le causa diferencia real, que los molinos de don Ioan los mismos en numero y en substancia se son oi que en la edad de mi padre, mas la qualidad de moler o no moler haze diferente la casa que oi es de la que entonces era, no trato de que entonces era molino y ahora no lo es, ni de el derecho de el agua, sino solamente de la casa material, por que entonces que hauia molino seruia la casa para el molino, y valia lo que costo labrar (que seria. M. ducados, por que hauian de sacarlos cimientos en el agua y fortalecerlos) mas ahora que no hai molino a que sirua la casa, no hallaran por ella cinquenta ducados, si no es para deshazer los materiales, por que para ninguna otra cosa puede seruir fuera de aquello que seruia, esto es en quanto al

Costo. En quanto a el otro miembro, de[915] lo en que esta (de que puse el primer exemplo) ya demonstre que es diferente de el Costo, ahora digo que tambien es diferente de el Precio, por que muchas vezes excede al verdadero Precio, y muchas se excede el Precio, y otras son iguales, en lo que esta, y el Precio, de todos tres porne exemplo. Muchos señores que han gastado su hazienda en alchimia, despues de grandes gastos en lugar de la piedra filosofal con que hauian de hazer el oro, con gasto de mil ducados sacan vn pedaço de estaño que valdra medio real, bien juraremos por ellos que lo darian por la milesima parte de lo en que les esta, he aqui donde el Precio excede a lo en que les esta. Emplea vno su cau[916]dal en papel, pierdese le lo que cargo fuera que vna pequeña parte, a causa de a el y a otros hauerseles perdido el papel, lo poco que le quedo sube a tanto Precio, que vale mas aquella parte que el todo si se saluara, he aqui donde tenemos (si vendio aquella parte en C. ducados estandole a el todo el papel que traia en. L.) como el Precio de la parte viene a exceder a aquello en que se estaua el todo. Exemplo de el tercero podia ser este mismo exemplo, y es lo que llaman los Mercaderes sanear el principal. Quando en vna mercaderia van perdiendo, y con parte de ella sanean la perdida de el todo, y de esto mismo tenemos[917] exemplo en los libros Sibylinos que dizen la Sibyla hauer traido a Tarquino Rei de los Romanos, y como por nueue libros le pidiese vn precio desaforado, el Rei se quemo los tres, despues pidiendole el mismo precio por los seis que quedauan, se quemo los otros tres, y por los tres restantes pidio lo mismo que por todos nueue hauia pedido, el Rei cerno la vio tan constante dio por los tres lo que no hauia querido dar por los nueue, demanera que la Sibyla como vieja artera con el precio de los tres saneo los nueue. Estos son los libros Sibylinos por cuios oraculos se rigio el Imperio Romano, y estuuierale harto mejor si el Rei por quemar los tres que quedaron diera doblado de lo que dio por conseruarlos, y librara a Roma de ser subjecta a el demonio. Sumando lo que he dicho nos queda[918] en resolucion, que el justo Precio de la cosa es distincto de el verdadero Costo, y de lo en que esta la cosa, y el verdadero Costo es distincto de aquello en que esta la cosa, tenemos ansi mismo otra conclusion que la cosa vendida, aunque siempre sea vna misma en su essencia y substancia, la qualidad la haze diferente en diferentes tiempos o por diferentes respectos, esta proposicion me conuiene refirmar mas, por que de no aduertirla mis antecessores nace hauer tenido algunos descuidos en que yo pretendo no caer, ni meter a los que me quisieren por guia. Vna arroua de oro de xxij. quilates donde quiera y como quiera que se halle es vna misma quantidad, y se tiene el mismo valor diputado por la Lei Real, si esta massa de oro la considera el Filosofo por lo que ella es en substancia (para examinar su naturaleza) poniendose la en Seuilla, y en la**[[64]v]** Florida, y en Nueua Hespaña (finalmente donde quiera que se la pusieren) siempre la juzgara por vna misma en numero y en substancia, y que ni el lugar ni el tiempo ni otro caso la altera de su ser, y si la considera el Platero para ensaiarla, lo mismo juzgara el Platero de Seuilla que el de la Florida, que el de Nueua Hespaña, y todos diran que tiene vn mismo valor, por que (ansi el Filosofo para su naturaleza, como el Platero para los quilates) consideran la substancia y naturaleza de aquella massa de oro, Mas consideremos la[919] (para el venderla) como la considerara el Legista o el Teologo, para saber el precio que vale, puesta en Seuilla esta massa, venderse ha por mas de lo que esta tassada por el Rei, por la necessidad que hai de oro, Si es en Nueua Hespaña (por traer su hazienda en poco bulto) holgara qualquiera passagero y mercader de pagarla a mas de la Lei, mas pongamos esta massa de oro en la Florida, quando se perdio la armada (que echaron al traues increible quantidad de oro y plata) y la gente

se moria de hambre, si por dos libras de vizcocho y vn queso (que todo vale quatro reales) dieran este oro en precio, compraran mui barato, por que el oro alli no tenia valor, y el queso y vizcocho le tenian mui grande, pues remediauan la vida (que el oro no podia remediar) y la vida no tiene precio. Conforme a esto (que ninguna duda recibe) diremos que aquella massa de oro diferente consideracion tiene en su precio, se[920]gun la diferencia de el lugar donde la consideraren, y por el consiguiente no es vna misma consigo misma, sino tan diferente como si consigo propria tuuiese diferencia real, Pongo otro exemplo (para mejor declararme) que quatro se sienten a jugar, tantean con hauas,[921] y abonan cada tanto en. C. ducados, si andando el juego vno delos que juegan, o otra persona hurtase vna haua, era hurtar. C. ducados a el jugador que se la tomo, por que tantos vale aquella haua, no por representacion, ni por estimacion, sino por que realmente es. C. ducados y tantos se daran al fin de el juego por ella. Pongo tambien por caso, que esta misma haua se dio entre otras a vnos Regidores[922] para que votasen, como es costumbre en muchas partes votar los negocios con hauas, y ansi lo fue antiguamente entre los Griegos, por donde Pytagoras vedaua a sus discipulos[923] que no comiessen hauas, dandoles por este Symbolo a entender que los Filosofos no se deuen ocupar en la administracion de la Republica, si hauiendo votado la prouision de vn oficio que valiese. M. ducados, y vno tuuiese votos bastantes para el, en los quales entro aquella haua que dixe del tantear, y alguno la hurtase, perderia el oficio aquel en quien estaua proueido, y el que la hurto le estara obligado a restituir por ella. M. ducados, por que tantos vale la haua, no por representacion, ni por estima, sino por su valor y precio legitimo. Reteniendo el mismo exemplo pongo tercer[924] caso, que esta misma haua (de quien voi tratando) se dio entre otras a vnos Iuezes que hauian de sentenciar vna causa criminal (como antiguamente se hazia de dar vna haua negra[925] y otra blanca a cada juez, para que con la blanca absoluiese, y con la negra condenase al juzgado) fue vno absuelto mediante aquella haua (que era blanca) con otras, demanera que hauia igualdad de votos, y por el consiguiente se preferian los de la absolucion, hurto vno esta haua misma (de que vamos tratando) y quedaron mas en el cantaro de las negras, por donde el juzgado fue condenado a muerte, todo aquello que vale su vida, o el dinero en que fue condenado (si la condenacion era pecuniaria) esta obligado a restituir el que la hurto, por que tanto valia la haua, no por representacion ni por estima, sino por su valor y precio mismo. Si esta haua en qualquiera de estos tres lugares (que son la tabla del juego, y el aiuntamiento de los Regidores y en el tribunal de los juezes) Auerrois la considerara[926] (como Filosofo natural) dixera que en todos tiempos y lugares era legumbre melancolica, ventosa, y que si diez vezes la cozieren no dexara de serlo, vtil al vientre por que le ablanda, mala para el celebro y coraçon por sus vapores, y que siempre es vna misma. Mas el Iurista o Teologo que tratare de los[927] efectos de ella (para estimar su precio) diran que puesto que esta haua en el esporton de el tendero que la vendio valian seis a blanca, y que es vna misma en substancia alli y en los otros tres lugares, mas que esta difiere real-**[65r]**mente de si misma en poniendola en el tablero de el juego, por que como vna barra de oro esta estimada en. C. ducados, o vn diamante (no mas de por la estima en que le han puesto) assi esta (por el abono que en ella se hizo) vale. C. ducados, y esto mismo es en los otros[928] exemplos. Dixe que no valia esto por Representacion, porque si lo fuera, qualquiera otra haua semejante a ella representara el mismo valor, y no lo representa sino muy distinto, pues si esta haua de quien voy tratando produze de si vna, que los Latinos llaman habitud, los Platonicos Idea, los Peripateticos Relacion (que es el Vocablo de que vsare por ser comun a los Teologos)

ninguna cosa puede produzir mas de vna Relacion, y esta produze tres diferentes, en el tablage vna de. C. ducados, en el Ayuntamiento otra de .M. en el cantaro de la condenacion otra de .X.M. luego siguese inconuenciblemente que son tres cosas diferentes, y distintas por distincion Real. Esta diferencia que esta misma ha[929]ua tiene consigo misma, procede de la qualidad a su substancia adjunta, la qual se puede alterar por el Tiempo, como fue la cabeça de asno, que dize la Escriptura que valia ochenta reales, por la hambre que hauia en el cerco de Samaria, y fuera de aquella necessidad to[930]do el asno muerto no valia vn marauedi para comer, v mas entre Iudios a quien por su Lei era prohibido: y aquel mismo dia por la tarde la harina, carnes, y todos los bastimentos valian debalde, por que los cercadores se huieron y les dexaron mas abundancia de vianda que los cercados podrian gastar en mucho tiempo. Puede la alterar el Lugar, como Marco Crasso aunque era codicioso de oro, y con ser sus riquezas las maiores que huuo en el Pueblo Romano, por augmentarlas mas, fue en su vejez contra los Partos, y siendo captiuo, le hartaron de oro derretido, mas quisiera vn pedaço de pan que quanto oro hauia en el mundo. Pueden le alterar otras muy muchas cosas, que por ser incomprehensibles (si no a Dios solo) dixe, que no se podia reduzir[931] el precio de las cosas a arte, hauiendome fatigado en ello lo dexe por cosa impossible, aunque pienso dar mui mas lumbre de la que otros haian dado, y mui al contrario de todos los que sobre ello han escrito: para este efecto examinare vn Caso que propone el Reuerendo y docto Maestro fray Tomas de Mercado en el Tratado de Vsuras, y presupongo que pone originalmente en su Escriptura la Lei donde se saco el Capitulo que yo abaxo alego.

¶ Item algunas Ventas secas que hai sin es[932]pecie ni materia ninguna, de las quales se veen no pocas, con ser ellas inuisibles, que no son, ni tienen ser. Llega vn Corredor de Lonja, y dize, cinquenta pieças de raso, o cien cargas de cacao le venden barato, y yo tengo quien os las tomara a buenos precios, si quereis ganar de vna mano a otra mil pieças de oro, dadme la moneda, y solo la quiere para que el otro se valga de ella, y hazele escriptura que recibio los rasos, o las raxas, y las mas de las vezes realmente ni aun las vido, ni las podia ver (dado fuera Zohori) sino que todos se entienden, y todos dos se hazen ciegos teniendo ojos. Aunque vna vez vi proponer a vn[933] Corredor el negocio, y ofrecerselo a vn herrero rico con tan buen descuido y denuedo, que realmente penso el herrero ser assi, y dados los dos mil ducados, quedo no poco alegre de ganar en quatro meses dozientos, mas sabida la verdad deshizo el Contracto como buen Christiano, no queriendo interesse de tan diabolico embuste.

¶ Estas son las palabras formales de el Autor, de las quales tenemos, que este Contrato (que el herrero tenia hecho) fue vicioso, por parte de no hauer realmente aquellas cargas de cacao (que era la cosa contratada) de donde se sigue que si el cacao huuiera[934] realmente, el Contrato del herrero era justo, por manera que el vicio estuuo solamente en no hauer la cosa contratada. Digo que este[935] Contrato era reprouado y abominable, aunque huuiera la cosa contratada, y que realmente entrara en poder de el herrero Comprador, y el la entregara de su mano al segundo Comprador que se dezian que las compraua, y que este fuera distinto de el Vendedor que las vendia. Esto prueuo por texto de Lei y por razon. La razon porque hauer, o no hauer la cosa que se vende no haze vicioso el Contracto; pues tenemos texto expresso que lo que no es, ni hai en la naturaleza de las co-**[[65]v]**sas se puede vender, y lo que no se sabe, como el lance de el pescador: de manera que el hauer, o no hauer la cosa vendida, es cosa extrinseca al acto de la Vendida, y por el consiguiente no puede depender de ella la justicia de el Contracto. Esta razon puesto que de por si es bastante, especialmente

contra quien ninguna alega (sino sola su autoridad) en prueua de lo que dize, no quiero que me valga sino por ilacion de lo que luego dire, solo sirua de que el lector la tenga entendida para otro lugar donde luego la prouare, y como de principio prouado me tengo de aprouechar de ella. El Texto es Cap. penul. de este[936] Titulo, porque lo mismo es comprar de contado por vn precio, lo que hauia vendido fiado por otro, que comprar de contado por vn precio, lo que luego torna a vender de fiado por otro, siendo estos Contractos vniformes, que la cosa vendida sea vna misma, y el Contraiente que haze los dos extremos vno mismo. A esta Doctrina me podrian oponer, de los[937] Recatones y Mercaderes que venden por menudo, lo que compran de los Mercaderes gruessos en junto, que no podran (segun esto) vender a mas precio de lo que compraron, hora sea de Fiado la Compra, hora de Contado. Respondo que no se sigue de lo dicho, sino que con buena conciencia puede ganar en lo que vende vna moderada ganancia, respecto de como compro, aunque la Mercaderia no haia subido de como estaua quando el la compro. Porque aunque este en el mismo precio, no es toda vna, que el compro Mercaderia sola, y vende Mercaderia, y mas su industria y assistencia que haze a aquel oficio, para que el Merchan halle en su tienda por menudo la quantidad que quisiere, la qual no se diera el Mercader gruesso a mui maior precio que la vende por junto, por no desflorar su Mercaderia, y por no ser su oficio, que tiene por baxeza ponerse en aquella menudencia. De manera que sera Regla que la Mercaderia y in[938]dustria de vn Mercader difiere de la misma Mercaderia y industria de otro. Mas diran me que la Lei habla en el Vendedor de fiado, que no pueda comprar de contado lo que vendio, y nuestro caso no habla sino en el Comprador de contado, que vende fiado lo que compro, por donde es contrario este caso a la Lei, especialmente que aquella Lei habla donde los Contraientes de entrambos Contractos son vnos mismos, y en nuestro caso son diferen[939]tes, como se entendera mejor por exemplo, Andres vende a Patricio diez cargas de cacao fiadas por quatro meses a XL. ducados la carga, obligasele por. CCCC. ducados. Este es vn Contracto de Venta entre Andres y Patricio. Viene luego el mismo Andres Vendedor, y hazese Comprador de la cosa que vendio, y compra de el mismo Patricio a. XXX. ducados la carga, que son por todos. CCC. ducados, este es el caso de la Lei, la qual prohibe que entre los mismos Contraientes no pueda hauer dos Contractos, mas el caso de el herrero tengo le y o puesto al reues, que el herrero Comprador no tornaua a vender al proprio de quien hauia comprado, sino a otro tercero; como si Patricio que tomo el cacao fiado de Andres, lo tornara a vender a Iaques, claro esta que la Lei no habla en este caso segundo (que es el mismo que de el herrero) y assi parece disparate lo que he dicho. Esto es todo lo que se me puede oponer con[940]tra mi mismo, mas sin embargo dello digo, que la Lei tan precisamente habla en el segundo caso como en el primero, por que la razon de ella (que es su anima) quiere que la cosa vendida no tenga mas de vn precio respecto de el que es señor de ella, y por esto el Vendedor que la da fiada por vn precio, no quiere que la torne a hauer por menosprecio de aquel en que la dio, que esto es dezir que no la haia de contado, porque presupone que el Contado ha de ser menor que el Fiado, que[941] a ser maior, o igual, mui bien la puede tornar a comprar, pues ia es beneficio de el Comprador que la hauia comprado, y se deshaze el Contrato de Vendida, y se resuelue a Emprestido, porque si Andres torna a comprar de Patricio en. CCCC. ducados o mas de contado, lo que se vendio en. CCCC. fiados, es como si se los huuiera prestado por cierto tiempo, y no vendido, pues esta misma razon hai en el caso de el herrero, porque si el compro el cacao de Contado a vn precio, y al mismo de quien lo compro lo torna a vender fiado (por

otro precio maior) es el caso de la Lei,**[66r]** y en ella cae, porque haze precio distinto, en vna misma mercaderia entre vnas mismas personas, y por esta dixe (siendo suia) porque la mudança del Señor no altera, ni da nueua[942] qualidad a la cosa vendida, para que por respeto della se le altere el precio, que si la mudança causara esta qualidad, en siendo la mercaderia del mercader que la compro fiada, pudiera el Vendedor tornarla a comprar, pues ya estaua en poder de tercero, lo qual expresamente prohibe la Lei, y quando ella no lo prohibiera, la razon natural lo prohibe. Y por[943] esta misma razon queda respondido a la segunda objecion, que este herrero no vendia al proprio que se vendio, sino a otro tercero, porque la fuerça de la Lei no esta en la diuersidad de las personas, sino en la del precio, porque si el herrero juzgaua que aquel precio (en que tomaua el cacao de contado) era justo, para hauerlo el, porque para darlo a otro tercero al fiado, ha de juzgar que el maior precio es justo? que es contra el precepto natural y de Dios (que nos manda) que aque[944]llo queramos para nuestros proximos, que queremos para nosotros mismos, y el herrero igualmente ofendia aqui a dos proximos, al primero de quien compro de contado, pues no le dio por su mercaderia todo lo que juzga que en su poder valia (que es aquello en que la vende de fiado) y agrauia a el segundo proximo, en que le da la mercaderia mas cara, que aquello que juzgo que era justo en que el la huuiesse, que es el precio en que el la huuo de contado. Mas opornaseme, que si vno[945] no puede vender por mas de lo que le costo, que el Costo y el Precio siempre sera vno mismo, contra lo que he prouado. Respondo, que esto es verdad quando la mercaderia que se compra y se vende, es vna misma en entrambos tiempos, como en nuestro caso que era vna misma, por ser el Contracto hecho in continenti de vna mano a otra, y esta Identidad[946] (que es ser vna misma) entiendo no solo en Sustancia, sino tambien en Qualidad (como arriba he prouado) que si Qualidad diferente hai (como no sea hecha por Arte de quien tiene la Mercaderia) induze diferencia Real, y por el consiguiente no es vna misma en Sustancia, sino diferente, y assi es fuera de nuestro caso. De aqui viene que el Trigo que oi[947] compre a real, puedo mañana y desde a vn momento vender a ducado, si llego vna carta que se hauia perdido vna armada que venia con Trigo, y subio en aquel momento a este precio, porque aquella nueua Qualidad haze, que no sea este Trigo que vendo el mismo que me vendieron, aunque en Sustancia es vno mismo. De manera que queda conuencido por razones demonstratiuas (tan gruessas y palpables que ninguno las puede negar) que aunque el cacao entrara en poder del herrero, el Contracto (que solo deshizo por no hauer realmente la mercaderia) aunque la huuiera, era reprouado y abominable, y passando con el adelante, pudiera esperar en el infierno vna plaça en la herreria de Vulcano (con Brontes, Esteropes y Pyracmon sus oficiales) para templar el escudo de Achiles, o las armas de Eneas. He querido desmenuzar tanto este caso, por las ilaciones que del tengo de sacar, y para que entiendan los que no han estudiado Leies, aunque sean en Romance (y quieren tratar dellas) como las entienden los Estudiantes Legistas[948] y como se han de induzir, y quan diferente es leer la letra exterior (aun a los que piensan entenderla) de entender la sustancia de ella. De lo que he dicho infiero por principios prouados los que he dicho que son. La diuersidad[949] de las personas no induze diuersidad en el Contracto, quando la Qualidad que se considera es en vna misma persona. Prueuase esta conclusion, en quanto la injusticia que hazia el herrero, en vender caro de fiado, lo que hauia comprado barato de contado, por ser Qualidad que se considera en el mismo herrero (que en el vn caso es Comprador y en el otro Vendedor) no induze diuersidad en el Contracto la diuersidad de el otro Contraiente, aunque sea distinto aquel a

quien vende, de aquel a quien compro. Otra razon desto es, porque el Iurista, Teorico, y el Teo[950]logo antes de aplicar las cosas a sus subjetos, las han de considerar en Abstracto (que es espiritualmente por contemplacion, como cosa sin cuerpo) y en esto no se haze caudal de las personas por extrinsecas del Contracto, y despues las han de considerar en Concreto (que es en los subjectos y personas donde pue-**[[66]v]**den caer) porque no sean disputas Metafysicas, como las Leies de Platon que no se pueden poner en pratica, y de esta manera la Teo[951]rica (que es la contemplacion) ira tan concertada con la Pratica (que es el exercicio) que la sciencia no dañe al vso della, ni nadie estudie lo que no podra praticar; ni pratique aquello de que no podra dar razon, y esto ha sido y es mi principal intento en esta escritura, y sera en todo lo demas que escriuiere. Tornando a nuestra materia resoluiendo lo que he dicho del justo precio (para aplicarlo a la pratica, y a lo que puede ser de prouecho al Lector) ya hemos visto desta Lei que he declarado, que el precio de la cosa quiere el Derecho que sea vno, aliende de lo que arriba he demonstrado que no puede hauer dos precios de vna misma cosa. De esto queda conuencido[952] el error de los que hazen diferentes precios de vna cosa, pio, justo; y riguroso. El pio llaman quando notoriamente se da barato, como si valiendo el pan a.X. lo diessen a. IX. el justo seria darlo a.X. y el riguroso a. XI. Esta diuision no puede ser, porque aqui no tratamos sino del precio, el qual (como esta dicho) no puede ser sino vno, y este sera a. X. reales, y tanto vale, y si lo quiere el dueño dar a. IX. puedelo dar, y aun gracioso, porque a nadie se puede quitar que de su capa no haga vn saio, mas aquello no se dira precio. Por la misma razon si lo vendiere a. XI. aquel real lleua hurtado a quien lo vende, y el titulo de ser precio riguroso, no le podra saluar, ni cubrir su pecado, sino que hallara riguroso a Dios, el que vendiere su mercaderia a precio riguroso, y justo quien la diere por lo justo, y hallarale pio el que la diere por precio pio; mas aquello no se podra dezir vender, sino donar todo aquello que abaxa de su justo valor. Este justo precio que he dicho, y de que voy tratando, se puede considerar en vna de dos maneras, o en quanto al Fuero judicial,[953] o en quanto al Fuero de el anima. Fuero judicial llamo donde la parte no se acusa a si mismo, sino que otro se pide su derecho, hora sea ante el juez seglar, hora ante el Ecclesiastico, y en esto es facil la resolucion, que tanto vale la cosa, quanto se puede vender, que es aquello en que se conuienen las partes, excepto quando el engaño es en la mitad del justo precio, que entonces se ha de suplir, o deshacer la Venta (como en su Titulo vimos) y este Derecho se prescriue en quatro años, sino es quando la lesion es inorme (que seria passando del doblo) roas qual sera el precio ju[954]sto a que se ha de regular este excesso? diremos lo que antes que no se puede saber, por que si dezimos que es el que la cosa valia al tiempo de la Venta, bien puede vn cauallo, o vna ropa valer. C. ducados, y no se hallar por ella. XL. y assi no seria justo que vno diesse a otro su dinero comprandole la cosa que vende (y que remediasse su necessidad a costa del Comprador) y despues quando tuuiesse maior comodidad, se la tornasse a sacar; pues si dezimos que aquel es justo precio que por ella se hallara, y que hauia otro que daua poco menos de lo porque se compro, que sabemos si a aquel se lo dieran, si se competiera la Action de la mitad del justo precio, pues si a aquel que no la compro se competia dando menos, porque no le competira al que dio mas por ella? y lo mismo digo de parte de el Vendedor: yo quisiera tener tanta habilidad en satisfazer a mis proprios argumentos, como tengo diligencia en buscar las dificultades que hai, y fieldad en proponerlas, para que quien mas sabe las desate, en duda siempre nos aternemos a aquello que se prouare hallar por la cosa a el tiempo de la Venta, y conforme a ello se juzgara en

el Engaño, el qual ha de pro[955]uar por afirmatiua la parte que se alega, y la parte contraria si quisiere prouar lo contrario, ha de ser admitido, mas ha de prouar la negatiua coarctada, porque de otra manera no perjudicara al otro si prueuala afirmatiua, y por esto se excluie lo que muchos dudan, a qual precio se ha de medir el Engaño: algu[956]nos Theologos deciden que al riguroso, engañanse, sino al que se prouare poco, o mucho, porque es derecho de parte, que no consiste en su elecion, sino en el hecho que se prouare bueno, o malo. Esto es en quanto al Fuero contencioso. En quanto al Fuero de el ani[957]ma donde la conciencia de cada vno es su fiscal, y Dios el juez (que no puede ser engañado) no hai bachillerias; sino que cada vno meta la mano en su pecho, y sea juez de si mismo,**[67r]** mas quien sentenciara contra si, especialmente hombres que tienen el comprar y vender por oficio, y en su defensa (para vender caro, o comprar barato) hazen muchos sylogismos que ellos tienen por buenos, y Dios no se los passara en cuenta, aqui entra lo que les cuesta, lo que han perdido, la qualidad de su persona, la necessidad que remediaron a quien dieron su mercaderia, o a quien se la tomaron, lo que pudieran interessar si trataran con otro, y otras cien vanidades que para ellos son muy importantes, y para Dios (con quien y de quien se trata) son de ningun efecto. Torno a dezir que el mas sano reme[958]dio es no encubrir nada, a quien todo le es descubierto. Esto me parece que basta para esta materia, de la qual tratare otro punto mui sustancial, en los Cambios, donde es su proprio lugar mas que este, en el qual me he estendido, por que es comun a los Contratos que se siguen, donde la cosa que se da por otra cosa (hora sea Trueco, hora Loguero, Censo, o Arrendamiento) succede como el precio en lugar de la cosa.

Estancos.

TOdo lo que en los Titulos y Anotacion se ha dicho acerca deste Contracto, se entiende, donde por entrambas partes la Venta es libre, assi de el Vendedor para vender su cosa a quien quisiere, y como quisiere, como de el Comprador para dar lo que bien le esta por ella, de manera que entrambas partes tengan libertad perfecta, la qual si falta no se puede dezir Contracto, sino Fuerça, y mas se allega a naturaleza de Contracto, quando se contracta la cosa agena con libertad de las partes, que quando se contracta la propria con fuerça de la vna parte. Esta fuerça puede ser en dos maneras, vna quando el[959] Vendedor es compelido a vender su cosa por lo que el quisiere, otra quando se compelen a que la venda por lo que el Comprador quiera. La primera se puede dezir fuerça simple, la segunda doblada (o por mejor dezir, dos fuerças) esto mismo hai de parte de el Comprador, la primera, quando se compelen a comprar por el precio justo la cosa que no quiere; la segunda quando se compelen a que tome la cosa por fuerça, por el precio que el Vendedor se la quiere dar: de lo primero tenemos exemplo en el Rei Achab, que quiso comprar la viña de Nabot por lo que el se la[960] quisiesse vender, no se poniendo precio mas de lo que el quisiesse; aunque el Rei no se hizo fuerça: antes por no se la hazer de pena cajo enfermo, mas hizose la luego su muger Iezabel, haziendole matar contra justicia, y este fue el precio que se dio por la viña. De los demas casos porne exemplos particulares. Esta fuerça se llama comunmente en Romance[961] y en Latin Monipodio (y assi se alegan los autores) vocablo facil pero mal entendido, llamase en Griego Monopolio, que quiere dezir Venta sola, de Monos que es solo (de donde se llama Monasterio el lugar donde se biue en soledad, Monje el que biue solo) y Poleo, que significa vender, y por que los que tienen esta grangeria de hauer a su mano toda la mercaderia que hai de vna especie,

para que por fuerça vengan a comprar dellos los que la han menester, y den al Vendedor lo que por ella quisiere (pues no la pueden hauer de otra parte) por esto en Griego (de quien lo tomaron los Latinos, y hai Titulo de Monopolijs en el Codigo) lo llaman Monopolio, y como esta fraude ordinariamente se haga por concierto de muchos, quando tienen vna especie de mercaderia, para no se hazer mal los vnos a los otros dandola por baxa, y conciertanse que todo se haga vna massa, y nadie la de menos de a cierto precio. Lo mismo es quando los Compradores se conciertan de no la comprar sino a cierto precio, esta con[962]spiracion (aunque sea para otra cosa fuera de comprar y vender) se llama corruptamente en Castellano Monipodio, o liga, por que se ligan y atan por promessa vnos a otros, para no salir de aquel concierto que entre si hazen. Esta es la origen y verdadera significacion de Monipodio, puesto que tambien es vocablo Griego (mas en otro significado) que quiere[963] dezir mesa, o instrumento de seruicio que tenia vn pie solo, aunque precisamente no se lo que es. Tito Liuio en el XXXIX. libro de su Historia,**[[67]v]** y Plinio en el. III. capitulo del XXIIII libro hazen mencion,que Cnẹo Manlio en el Triumfo que tuuo de Asia, donde se començo (con los regalos y cosas impertinentes que de alla truxo) a corromper la disciplina y seueridad Romana, hauia traido lechos adereçados con metal, y tableros y Monopodios (deuia ser mesa, o tablero de vn pie, que esto significa su Etymologia) lo qual he querido declarar para los que son amigos de mezclar vna legnua con otra, y hazer de ellas taracea, vsando vo[964]cablos que no entienden, y despues que quien lo sabe les conuence de su error, dizen que no es en cosa importante, y yo assi lo digo, que para ser el error de clauo passado, ha de ser en cosa que no importe, ni que la necessidad lo excuse. Este Monipodio propriamente se[965] llama en Romance Estanco (como yo lo puse en el Titulo) quiere dezir en Romance, Estancar, pararse la cosa que corre, assi vn arroio (o qualquiera agua que corre) si le impedimos su corriente, y detenemos para algun efecto, se llama Estancarle, y Estanque el lago que se haze, y porque el Trato de qualquier bastimento, o mercaderia, consiste en andar de vna mano en otra, y el que la toma toda para venderla (y que ninguno otro la tenga) impide el curso de la mercaderia, y la estanca, por esso se llama Estanco. Lo mismo del que impide que no haia en la Republica[966] otro horno, o otro meson de el que el tuuiere, se dize hazer Estanco de el horno, o de el meson. Y porque este Titulo es general y comprehende otros casos de mas de la Vendida. hize de el Titulo particular en los Libros de la Ciudad, donde es su proprio lugar. Tambien se llama Atrauessar la mercaderia, porque[967] quien tracta lleua el curso, y hilo de su negocio seguido, y si quiere impedir el tracto de los otros, es necessario que le dexe, y que atrauiesse sobre los lados lo que acerca de aquella Contratacion hai, y es harto buen vocablo para el efecto de la cosa que por el se significa Los que desta materia escriuen dissuaden en consciencia estos Estancos, como cosa peligrosa: mas no los condenan absolutamente, aunque de Derecho Ciuil y del Reino son prohibidos, mas yo no trato de dissuadir (por que es especie de permission) sino de prouar contra el que repugnare: y assi absolutamente los condeno por Contracto Re[968]prouado y abominable en Conciencia, de mas de ser perjudicial a la Republica. La razon es la que he dicho, que el Estanco (de parte de quien lo haze) se funda en fuerça forçada, la qual impide, y derechamente se opone a la substancia de el Contracto, porque la justicia del precio consiste en la voluntad de quien lo paga: pues si el Comprador no puede dexar de dar lo que se piden, por que teniendo necessidad de la cosa, no la puede hauer por otro precio de aquel que le pusiere el que le vende aquella cosa, y aquella necessidad es causada de parte de el Vendedor, porque con sus artes ha estancado

que otro no la pueda vender sino el solo, inconuenciblemente se sigue, que el haze fuerça en el precio, y assi[969] notoriamente es contra Conciencia, pues impide la libertad de aquel con quien contracta. Y reduziendolo a nuestros principios, el Vendedor solo haze el Contracto, y encierra en si entrambos correlatiuos, por que el vende la cosa, y pone el precio de ella, que ni el Comprador puede dexar de recebir lo que el Vendedor le quisiere dar, ni dexar de darle el precio que le quisiere pedir: assi que el Vendedor solo representa todas las personas desta[970] Comedia. Por la misma razon quando el Estanco es por parte de el Conprador, que se conciertan todos los Merchanes de vn mercado, de no comprar el pescado que viniere, sino es a cierto precio, y repartir lo entre si, vienen los Recueros con sus cargas, que no las pueden boluer adonde las traen, ni tienen buen expediente para passarlas adelante, forçosamente las han de dar, a como se las quisieren pagar, y no como ellas valen. Esto mismo[971] es de los que se conciertan que nadie puje en vna almoneda lo que se vende, o que se arrienda. Por esta misma orden se puede poner esta exemplo en todos los Contractos. El maestro frai Thomas de Mercado (que mas noticia tuuo, y mas largo tracto de este Contracto) haze vna diuision de quando la mercaderia que se atrauiessa es necessaria (como pan, vino, lienço, y lo semejante) o no necessaria, como lienços de Flandes, Pinturas, vidrios, y todo lo de esta qualidad que no sea**[68r]** necessario para la vida) breuemente digo, que[972] el mismo cargo de consciencia hai en el Estanco de lo no necessario, que en el de lo necessario, y no solamente en lo no necessario, mas aun en lo pernicioso y vedado no se puede hazer Estanco. Pongo por exemplo que vn mercader atrauessasse los naipes y dados que huuiesse de venta, y el toxico que huuiesse, y las obras de Lutero y Caluino, y los Alcoranes de Mahoma. Parece me que no pude poner el exemplo en cosas mas dañosas, que ninguno dexara de confessar, que si en estas se prouare lo que he dicho, que mui mas forçosamente quedara prouado en las cosas impertinentes, mas no vedadas, y por el consiguiente no necessarias. La razon es la misma que he di[973]cho, y otra que dexo notada en lo del justo precio, que las cosas extrinsecas al contracto ni hazen ni deshazen para la fuerça y consciencia de el. Cosas extrinsecas llamo las que no son de substancia de el Contracto, como es el vso para que se quiere la cosa contractada, que si el Contracto es bueno, no le daña el vso malo, y si el Contracto es malo, no le justifica el vso bueno. Pongo exemplo de Micas que (para hazer ciertas imagines que el entendia[974] que era seruicio de Dios) hurto a su madre M C. monedas de plata, que tenia ella guardadas, y despues se lo descubrio, durante el tiempo que no se lo hauia descubierto (aun que los queria para la obra que entendia que era buena) peco mortalmente en el hurto, demanera que el vso bueno para que lo queria, no justifico la mala obra que hauia hecho, porque el vso es acto extrinseco de aquel Contracto. Lo mismo diremos de el exemplo que arriba puse de Saul, que aun que queria para sacrificar[975] a Dios el ganado de Amalec que dexo biuo (contra lo que Samuel de parte de Dios le hauia mandado) no justifico el peccado de la inobediencia que contra Dios cometia, esto es[976] en quanto a la primera parte. En quanto a la segunda de el mal vso que no daña a el Contracto que es bueno, puede ser ni imaginarse maior abominacion ni maldad que la de Iudas Iscariote? El Contracto que hizo con los Iudios fue de Loguero, o alquilei, que el se alquilo para espiarles a nuestro maestro y señor Iesu Christo, y darse le en las manos a los Iudios, por treinta reales que le dieron, que[977] aunque vulgarmente dezimos hauer vendido a nuestro Saluador, no se ha de entender que fue Vendida de la que se trata en estos Titulos, porque nuestro maestro y señor fue Rei, y por el consiguiente hauia da ser y fue libre, y Iudas no le podia vender sino siendo

su señor, y de el Euangelio nos consta que era su criado, llamase vender, ser traidor, como se dize vender vn amigo a otro, y assi por boca del real Propheta Dauid se quexa el mismo Dios, que quien con el comia sus dulces panes le vendia, de esto queda conuencido el error de algunos, que con poco entendimiento para prouar que aquellas monedas que dieron a Iudas no eran denarios (que es poco mas que vn real Castellano) sino moneda de mui maior valor, dizen que qualquiera esclauo por poco que valiesse valia mas dineros, assi que este Contracto fue de alquilei, la Synagoga de[978] los Iudios le pago mui bien a Iudas, y el hizo lo que por su parte se hauia obligado, y lo que hauia prometido, de forma que tuuo efecto el seruicio: por cuio respecto recibio los treinta denarios, de manera que el mal vso de el contracto (que fue para vender a su señor) no daño al contracto en quanto Contracto, ni el buen successo que de su traicion salio (que fue la saluacion de el mundo) le aprouecho a Iudas para el mal vso que hizo, todo esto prueuo tomandolo por sus partes. Lo primero, de[979] el contracto nos consta por todos los quatro Euangelistas, que fue concierto entre partes, de la vna Iudas, de la otra los Iudios, el dixo, que me dareis? y entregaros le he, ellos le dieron treinta denarios: los quales el recibio adelantados, y los Iudios con la paga quedaron fuera de la obligacion, y el no obligado a cumplir lo que prometio, y lo cumplio de manera que se tuuieron por satisfechos los Iudios, de fuerte que justamente en quanto al contracto hizo los dineros suios, y quedo fuera de la obligacion en que se hauia puesto, y assi quando (arrepentido fuera de tiempo) boluio el dinero a la Synagoga de los Iudios, diziendo que hauia vendido la sangre justa, ni el, ni ellos pusieron duda, en que aquel dinero fuesse de Iu[980]das, por que Iudas les tornaua el dinero, como suio proprio, que ya el hauia ganado, y**[[68]v]** los Iudios lo tuuieron como cosa propria de el mismo Iudas, diziendo no entre en la corbona por que es precio de sangre, demanera que ya era de Iudas, ganado por aquella causa, que si no fuera de el, si no que siempre huuiera sido de ellos, no dixeran que era precio de sangre (conforme al principio que hemos visto, y veremos adelante en el contracto de el Loguero, y en el de Trueque) que quando da vna parte dinero por vn contracto, el dinero no se haze del otro contraiente, hasta que cumpla, sino siempre queda por de quien lo dio, assi la Synagoga lo recibio por de Iudas, y por suio lo empleo en el campo de el ollero para sepultura de los peregrinos, y le llamo el campo de la Sangre, demanera que queda prouado, que el mal vso para que Iudas hizo el contracto, no perjudico al contracto que no fuesse bein hecho, porque el vso es cosa extrinseca y distincta de el Contracto. Por la misma razon[981] se prueua la parte final, que puesto que de esta traicion de Iudas resulto la redempcion de el vniuerso, no le aprouecho a Iudas, porque el vso de su Traicion fue cosa extrinseca de su Traicion, y donde todos por la misericordia de Dios conseguimos vida eterna, el consiguio muerte eternal de la anima y de el cuerpo. Assi los Reies de Babylonia, Syria, y E[982]gypto de quien Dios vsaua por açote para castigar al pueblo de Israel, y eran delegados suios para solo aquel efecto, con hazer la voluntad diuina, el mismo Dios que para aquello los embiaua, en hauiendo executado su voluntad, a ellos y a sus Reinos castigaua con tanto rigor, como si contra su voluntad lo huuieran hecho, Diocleciano y los que martyrizauan los sanctos de Dios, con vna misma obra ganauan para los martyres gloria eterna, y para si pena perpetua, por que el animo con que se haze la obra, es extrinseco y distincto de el successo que de la obra resulta, que es lo mismo que tomea prouar, que el vso de el contracto es distincto de el contracto, por[983] que en este caso, lo mismo es el contracto que la obra, y assi vsare de aqui adelante de esta conclusion, por principio demonstrado, y per se noto, y pido al Lector con atencion lo lea,

hasta satisfazerse, por que es vno de los mas importantes puntos que tiene mi escriptura, en el qual se funda la reprobacion de los Cambios (como en su lugar veremos) y la respue[984]sta a las Vsuras, que suele el vsurario proponer el bien que hizo cosa vsura al que la recibio, como si fuesse parte de la vsura el bien que de ella resulta, lo mismo a los que dizen que el conoscimiento de las lenguas Griega, Latina y Hebrea haze los hombres hereges, como si el vso de ellas no fuesse distincto de ellas mismas, que si no lo fuera, sant Pedro y sanct Pablo y sanct Hieronymo (que las supieron por excelencia) fueran hereges, mas el mal vso de ellas dañara (y no ellas) a quien de su bien no se supiere aprouechar, por la misma razon diremos, que nuestro maestro y señor Iesu Christo con hazer su apostol a Iudas, no fue causa de su condenacion, puesto que por ser su apostol y familiar tuuo el aparejo (que no siendolo no tuuiera) para hazer el peccado con que gano su condemnacion, y assi por el contrario Dauid no gano el merito de la penitencia que[985] hizo, con el peccado de Bethsabe, puesto que el peccado fue causa de la penitencia, por que la penitencia era virtud, y el pecado vicio, que son las cosas mas contrarias (y por el consiguiente mas distinctas) que hai. He querido con esta pequeña digression mostrar el gran de vso de este principio, y en otro lugar distincto de esta escriptura (si Dios me da su gracia) demonstrare ser este el fundamento principal de la materia de Predestinacion, A[986]hora aplicandole a nuestro caso, digo que aquel mercader (en que puse el exemplo) que tenia atrauessadas las cosas (no solamente impertinentes pero dañosissimas) esta claro su pecado, porque si el comprara los naipes para echarlos en vn pozo que ningun hombre jugara, el toxico para que ninguno vsara de el, los libros de los Hereges y Alcoranes para quemarlos, su obra fuera sanctissima y admirable, pero no solamente no es esta su intencion, mas aun es la contraria, de conseruarlo, para que en su poder lo halle quien quisiere (puerto que sea por precio caro) ya en esta conseruacion de aquella mercaderia dañosa hai vn pecado, el segundo esta en dar la por mas de lo que vale al que la compra, que aun que el comprador cometa pecado en comprarla, y en el mal vso que con ella despues de com-**[69r]**prada ha de hazer, no diminuie este peccado de el comprador al que el vendedor haze en darsela por mas de lo que vale, por que el vso es distincto de el contracto, Esta Razon a mi juizio no recibe respuesta, por lo que prolixamente arriba he demonstrado, y assi queda resuelta nuestra conclusion que el mismo[987] peccado se comete en el Estanco de la mercaderia mala, o impertinente, que en el de la mercaderia mui necessaria, por que ninguno ha de ser aio para verlo que otro ha de hazer, si no hazer lo que el deue, y esta a su cargo, y dexar a el otro (si no es su subjecto) por que cada vno es alcaide de su anima, y ha de dar cuenta a Dios de ella por si solo. Esto es en quanto al primer miembro, donde por el Estanco se induze la fuerça tacita, de comprar o vender la cosa contractada por el precio que el que haze el Estanco quisiere.

¶ Vengo a la otra parte de la diuision, don[988]de hai fuerça expressa en el Contracto, la qual puede ser en vna de dos maneras, o que vno venda su cosa por fuerça, o que por fuerça compre la agena, Y es de aduertir que aunque arriba hize diuision en el precio, quando no hauia fuerça, o la hauia, en qualquiera de estos dos miembros no puede el precio dexar siempre de ser injusto, por que como quiera que a vno le hagan vender su cosa por fuerça, aunque le den en precio diez tanto de lo que vale, no se dan el valor de ella, pues el estima[989]ua mas su cosa que el precio que le dan, y ansi no es igual el precio a la cosa (que como hemos visto es el punto en que consiste la justicia de el precio) Lo mismo en la compra, si hazen a vno que compre por fuerça lo que no quiere, aunque se lo den diez tanto menos de lo que vale, la cosa

no iguala a el precio que por ella se sacan, pues no esta con la cosa tan contento, como estaua con el precio que por ella se lleuan, demanera que si huuiere en estos dos miembros injusticia en el precio respecto de el valor de la cosa, sera (como dixe) fuerça doblada, y entendido el inconueniente que hai en la fuerça simple, podra el Lector conjecturar qual sera el de la doblada. Esta fuerça de vender vno lo que no quiere[990] ordinariamente se haze por causa publica, por que es regla general, que el bien publico se ha de anteponer al particular, mas hai dificultad en saber qual es bien publico, por que quando consta que lo es, ninguna duda tiene la doctrina, puesto que muchas vezes se transforma Satanas en Angel de luz, y tenemos por bueno lo que aun no es razonable. Comunmente (para causa de ensanchar monesterios) suelen los Religiosos de ellos sacar prouisiones, para que los señores de casas o heredamientos cercanos, las vendan por tassacion de tassadores nombrados, y aunque el otro pobre no quiera vender su casa, se la toman para este efecto, y piensan que se justifica la fuerça con pagar lo que los tassadores mandaren, y pues ello se haze deue de ser bueno, lo que[991] otros deuan hazer no lo se, solo dire lo que yo haria, y es que ni siendo Religioso pediria tal prouision, ni pidiendome la si fuesse juez que la pudiesse dar la daria, solo se que Dauid con ser Rei y Profeta, quando vio a el Angel per[992]cuciente que enuainaua la espada de la pestilencia en el campo de Areuna Iebuseo, queriendo edificar altar (en que hazer a Dios sacrificio) en el mismo lugar donde Dios le mostro el Angel, rogo a Areuna (a quien podia mandar como a vassallo) que le vendiesse aquella tierra, y Areuna como buen vassallo desseoso de complazer a el Rei le suplico se siruiesse de ella para el altar que queria labrar, y de los bueies (con que se hallo arando) para el sacrificio, y de el iugo y arado para leña de el fuego con que se hauia de sacrificar, el sancto Rei respondio estas palabras, no sea como tu quieres, sino comprarlo he por precio de ti, y no ofrecere al señor Dios mio sacrificio debalde, y compro Dauid la heredad y los bueies en cinquenta siclos de plata, Estas son las palabras formales de la Escriptura sagrada, pues Dauid santo era, y Rei, y Profeta, y no queria aquel sitio para huerta, ni para refectorio, sino para altar (donde Dios hauia de aparecerse personalmente, y se aparecio) ni pidio prouision para sacarlo a su dueño, pues dando selo de su voluntad no lo quiso recebir, bien se que luego dizen que Alexandro Emperador Romano Gentil en vn pleito que ante el vino sobre cierta casa, entre vnos Christianos y vn bodegonero, que los Christianos la querian para iglesia, y el bode-**[[69]v]**gonero para bodegon, la adjudico a los Christianos, diziendo que como quiera que fue[993]se, mejor era que Dios fuesse honrrado, mas este es caso diferente, por que yo no trato donde hai duda, de a quien pertenece el lugar a la iglesia o a el estraño, por que en tal caso siempre se ha de preferir la iglesia, sino donde vno possee su cosa (como dixo Natan en la para[994]bola a Dauid) tiene vna sola ouejuela criada[995] a las migajas de su mesa (que es vna triste casilla en que el nacio, y murieron sus padres) y otro que tiene. C. ouejas (para hazer vanquete a vn combidado) tomosela forciblemente, esto es lo que yo digo que se deuia mucho mirar, y lo que yo mirara si fuera Religioso. En cambio de aquella historia Romana pido al Lector que lea (en las historias Portuguesas)[996] de el palacio que labro vn Rei infiel, y siendo la obra mui sumptuosa dexo junto a lo mas principal de ella, la casilla de vna pobre vieja que no se la hauia querido vender, y esta mostraua el por la mas señalada cosa de aquel edificio, por que constase a todos su justicia, y la libertad con que en su tierra se biuia, obra verdaderamente digna de Rei que no fuera Pagano, pues si vn infiel sin lumbre de fe domaua desta manera sus apetitos, por que vn Religioso querra lleuar los suios adelante, poniendo por escudo a Dios. Plinio escriue que[997] sus Dioses no tenian

por accepto el Sacrificio que se les hazia de Animal ageno, pues si el demonio no quiere de sus sieruos sino lo que es proprio de ellos, Dios ha se de seruir de los suios con lo ageno? el qual como a nadie sabe hazer agrauio, tampoco quiere que en su nombre nadie le haga a otro, y mucho menos que se le haga seruicio de lo ageno contra voluntad de su dueño ni sacrificio con fuerça, Si la casa de oracion es fundada de antiguo?[998] passe como passaron los de antes, y si se funda de nueuo? busquen desde luego sitio anchuroso, donde (sin perjuizio de partes) tengan espacio para ensancharse de mar a mar, como el termino que Dios puso al Reino de Israel. A esto mismo se refieren cien pleitos que se suelen mouer contra los vezinos, yo se de vno que se mouio contra vn hornero, diziendo que el humo dañaua a las campanas, y otros sobre ventanas y torres, diziendo que no se pueden alçar los edificios, por que no de[999]scubran sus casas, como si no huuiesse el mismo inconueniente en las torres y galerias de ellos, que por ser mas altas, ordinariamente suelen descubrir vn pueblo si es pequeño, o alomenos todo el barrio. Todo esto se deue mirar con cordura y discrecion, y quien puede hazer plazer a los Religiosos, y lugares sagrados, no deue aguardar a que por fuerça les compelan a lo que en lei de gentileza (quando[1000] no digamos de buena Christiandad) estan obligados, y por su parte los Religiosos quando la cosa no es mui necessaria, y sienten quedan pesadumbre, antes deuen perder algo de su derecho, que mediante fuerça alcançarlo, El seglar siga de su voluntad el exemplo de[1001] el sancto Iosef el de Arimatea que se priuo voluntariamente de el sepulchro nueuo que para si hauia hecho, por darle a el señor de el mundo, que se quexaua no tener nido como la aue, ni cueua como la zorra, ni aun donde reclinar la cabeça, El Religioso imite el exem[1002]plo de el mismo maestro de la verdad, que por no tener casa propria (siendo forçado de buscar la agena) para celebrar la Pascua postrera, en que fundo su iglesia, tuuo el primer concilio de la Cristiandad, instituio el sancto Sa[1003]cramento de la Eucaristia, y hizo ordenes generales, finalmente fundo toda nuestra fe. Para todas estas cosas no pidio mas de vna pieça donde las hizo, y lauo les pies a sus discipulos, y la cozina donde se guiso el cordero, y aun primero que alla fuesse no quiso entrarse de rendon, sino que embio con sus discipulos a auisar a el señor de la casa, y tomar su consentimiento, en teniendole fue alla y hizo todas estas obras publicas, y quando quiso huerta no tomo la de la casa, sino fuese a los oliuares de el monte Oliuete (que era como campo de concejo) y al huerto donde solia orar. Esto se ponga delante el Religioso y que es lei de criança, que nadie sea pesado a los ve[1004]zinos de la vezindad en que biue, precepto fue de Dios a los Iudios en la lei vieja, no abominaras al Edomeo ni al Egypcio porque aduenedizo fuiste en la tierra de ellos, pues si por no mas que en Egypto los remediaron al tiempo de la hambre (aunque despues se siruieron de ellos como de esclauos) manda Dios**[70r]** que los amen y hagan bien, siendo aquella lei dura y de vengança, en la de Iesu Christo (que[1005] es lei amorosa y de dulçura) que obligacion ternan a no dar pesadumbre a quien los tiene en medio de si, y les da graciosamente de comer, y con que labren los suelos que por pleito les sacan. Concluio con que esto de el edi[1006]ficar, y ensanchar monesterios, hazer traças, buscar materiales, y todas estas cosas semejantes, son en algunos Religiosos tanta tentacion y mas, que las mui claras y reprouadas, como la ira, la carne, y las semejantes, y a mas destruien que aquellas, por que las claras no tienen cubierta que las dissimule, y en estas entra seguro el demonio, por que disfraçado Satanas se conuierte en Angel de luz, que es el principio por do comence. Mas si esto es ansi[1007] como no se puede negar que sea, y que se ofende Dios grauemente

por que a titulo suio se quite a nadie por fuerça su hazienda, que diremos de los seglares que (por fuerça o sin ella) quitan a los Religiosos y lugares sagrados sus haziendas? Especialmente vsurpan las Yglesias y edificios sagrados para vsos profanos, y habitacion suia, no sere mas breue en esta tecla que en la passada por su grande importancia, y constantemente digo en resolu[1008]cion, que es la maior blasfemia y abominacion que se puede hazer, y quien la haze comete peccado continuo contra el Espiritu Sancto, irremisible si no fuere por especial don suio (alçandose del peccado, y haziendo por el aspera penitencia) poca filosofia es menester para prouar esto, mas prouemos lo. Toda cosa sagrada (voi tratando de los edificios de iglesia, y no de su hazienda) no tiene precio, por[1009] que lo que se puede comprar o vender es lo que los hombres tienen, que como oi es de mi vezino, mañana puede ser mio, mediante el precio, que consiste en nuestras dos voluntades, mas la cosa sagrada por que es de Dios no tiene precio (como en otra parte dixe de la gracia que queria comprar Simon Mago) pues no teniendo precio, nunca puede igualar[1010] a la cosa lo que por ella se diere, que la qualidad de ser el precio justo, no se puede dar sin la substancia de hauer precio, y por esto dixe que el peccado era irremisible reteniendo el edificio sagrado, por que ninguna quantidad que en restitucion de el se de, iguala a la cosa retenida, esta es la Doctrina vniuersal que confirmare por exemplos publicos y particulares,[1011] que con mucha breuedad y verdad proporne, Yo conoci en estos Reinos tres personas diferentes vno de los maiores señores de el Reino, otro de los mas ilustres de el y era casa de quatro cuentos de renta, otro fue Letrado hombre mui principal y de linage, letras oficio y autoridad, y deuia de ser su casa vn cuento de renta poco mas o menos, de el primero se que murio (moço sin heredar) en vida de su padre y oi dezir entonces, que su muerte mal lograda se dezia que era, por que hauia vsurpado vn hospital para cierto edificio de su casa, yo no se lo que en ello passo, ni el hospital entra en la materia de que trato (que pue[1012]sto que es cosa desaforada, y delicto grande hazerlo) no tiene el priuilegio ni la qualidad que la iglesia, y puede recebir estimacion, y passar lo con licencia de vna parte a otra. El segundo fue vn cauallero que yo conoci, mui virtuoso limosnero y de grandes partes, tenia par de su casa vna iglesita pequeña, y el o su padre vsurparon vn pedaço de ella (que claramente se vee que es la torre de el campanario, por el edificio que tiene) y metieron la dentro en su casa, y con ella vn fuego tan infernal para la casa, que con ser oi biuo vn hi[1013]jo legitimo de el que fundo el maiorazgo ha treinta años y mas que el maiorazgo se perdio, y vino en poder de hembra hija de su hermana, y eclipso a esta casa maior otra menor, y entrambas se eclipsaron con otra menor que las dos, en quien estan encerradas, sin que de el maiorazgo (que voi tratando) haia mas memoria que de la hechura de las nuues de el diluuio. El tercero dizen que (con el poder que tenia) vsurpo y encorporo en su casa vn pedaço de parrochia, este dexo muchos hijos virtuosos y todos bien puestos y remediados, la casa material se esta oi en el estado que el la dexo, por acabar como vn corral de vacas, la succession de ella tan destruzida, muertos vnos, y otros sin successores, y todos fuera de la casa y de el lugar, que otras de. C. ducados de renta estan mas luzidas, y la constante opinion (de el vulgo, y de todos los que de ello tienen noticia) es que estas tres desgracias suc-**[[70]v]**cedieron de lo que he dicho, he querido contra mi costumbre ordinaria desmenuzar tanto estos exemplos particulares, para que se entienda la grandeza de este peccado, y como Dios sin la pena de el otro mundo, se paga en este de su mano, ya otras vezes he dicho que[1014] yo no soi Chanciller de los consejos de Dios, para mostrar que se sus causas como los amigos de Iob, mas refiero lo que he oido y visto, y quien

a mi no me creiere crea a las Historias de la Sagrada Escriptura, y de las profanas, y vea en Daniel quando el Rei Balsasar[1015] estando contento en vn vanquete, mando sacar los vasos de el Templo, que sus passados hauian lleuado de la captiuidad de Hierusalem, y el y sus mugeres y mancebas, y los grandes de su Corte, beuieron con ellos, y antes de leuantarse de la mesa, el Rei como solo lo hauia mandado, solo vio vna mano que escriuia en la pared esta sentencia, Conto Dios tu Reino y acabolo, pesado eres en vna balança y hallaron te falto, diuidido es tu Reino, y entregado a los Medos y Persas, Estas palabras formales le declaro Daniel y aquella noche fue muerto Balsasar, y su Reino tomado por Dario Rei de los Medos, Por el contrario lean a Esdras y Nehemias, y veran aquella gloria grande que Dios dio en este mundo a el Rei Cyro, por que reedifico el santo Templo de[1016] Hierusalem que sus passados hauian destruido, y boluio los vasos que ellos hauian lleuado, y dio otros de su casa, fortunole Dios sobre todos los Reies de su siglo, adelanto su Reino y su generacion mucho mas de lo que el podia pedir. Antioco Rei poderoso fue[1017] destruido de Dios por que profano su santo Templo, todo esto nos consta por la Sagrada Escriptura, que no podemos negar, y por la profana sabemos que Pompeio fue destruido por sus enemigos, y muerto a hierro, por[1018] hauer destruido y profanado el sancto Templo de Hierusalem (antes que el Redemptor del mundo encarnasse) pues si aquel templo tan respectado era de Dios, que seran sus sanctas iglesias? Pues es cierto y de fe, que la mas[1019] triste y pobrezita iglesia de Iesu Christo, tiene (sin comparacion, en grado infinito) mas dignidad que el Templo de Salomon quando en su maior gloria estuuo, quanto la sombra tiene menos cuerpo que el cuerpo de do procede, por que el Templo de Salomon era va[1020]no, sombra y figura de la iglesia material, Mas la sancta Iglesia nuestra, es catedra de Iesu Christo, silla de su Magestad, Trono de su gloria, aquel Templo era subjecto a corrupcion, fundado en la Hierusalem de tierra que cada mes se destruian, y fuera de Hierusalem[1021] no podia estar, hombres se deshazian y hombres le tornauan a hazer, mas la Iglesia sancta (no tracto de la inuisible sino de esta corporea de cal y ladrillo y piedra) que Iesu Christo con su presencia sanctifica, es incorrupti[1022]ble, labrada par mano de Dios, y por el solo guardada, mil escudos a sus lados, y gigantes en su guarnicion, su sitio en la celestial Hierusalem, sobre la cumbre de el monte Sion, y como no es hecha por mano de hombres, no es subjecta a sus casos. Esta sancta ciudad donde aun los Angeles por reuerencia tiemblan de entrar, quieren los hombres tomar para si, y aplicarla a vsos profanos, cada vno vea lo que haze, que yo digo lo que alcanço, bien pudiera traer otros exemplos de la reuerencia que los Gentiles tuuieron a sus casas de oracion, y a los sacrilegos que los violauan en que credito los tenian, y como siempre tuuieron desastrado sin, por que el demonio vengaua su casa y sus cosas, los Galos que destruieron en[1023] tiempo de Camilo a Roma, salidos de aquella jornada robaron el templo de Delfos, y fueron destruidos y muertos. El mismo templo (en que el demonio Apolo daua sus respuestas) tiranizo y robo Filomelo con su compañia, donde tuuo origen la guerra que llamaron sagrada, a la qual se conjuro toda Gre[1024]cia, y los destruieron (como refiere Diodoro Siculo) Pleminio Romano y su gente (que robaron el templo de Proserpina Lacinia en Calabria) dize Titoliuio que vnos a otros se mataron. Quasi los mismos exemplos podiamos poner de Marco Antonio, Marco Cras[1025]so, Clodio, y Annibal, mas no es justo mezclar con lo sagrado lo profano, pues la doctrina es tan clara que no recibe duda, cada vno mire la reuerencia con que trata los lugares de Dios. Suele no pocas vezes ser causa de esta irreuerencia, el zelo indiscreto de

los que[1026] en figurandose les vna deuocion de viento,**[71r]** luego la quieren hazer de barro, sino pueden de cal y canto, y de aqui nace el hauer tantas Iglesias y Iglesitas, Hermitorios, Hermitas,[1027] Humilladeros, Altares, Hospitales, y otros lugares de deuocion sin proposito, que como no tienen fundamento, mas de la vanidad de quien los hizo, ni caudal con que sustentarse, luego se caen, y las desamparan, y quedan hechas corrales y paredones, subjetas al riesgo de la poca reuerencia que he dicho, y si dello les aduierte algun hombre de juizio, luego desenuainan con que es Luterano y hereje el que lo dize, porque estorua el seruicio de Dios y de sus santos Templos, como si no fuesse tan gran ofensa suia, labrar indiscretamente lo que los otros han de destruir, como destruir lo que otros indiscretamente han labrado: y por esto aunque siempre de derecho comun es prohibido que no se labren Edificios pios indiscretamente; por el peligro que hai, y descuido que hauia, lo torno a mandar con maiores penas el Sancto Concilio Tridentino. Las Iglesias y lugares sagrados quieren[1028] ser pocos y bien tratados, que de no tener los Iudios mas de vn solo Templo en Hierusalem (a quien tributaua toda la gente de ellos, que por el mundo estaua esparzidas) nacio que fue el mas señalado en autoridad, abundancia de ministros y riqueza, que antes ni despues ha hauido en todo lo criado. De ser pocas las iglesias nace ser mas autorizadas, y que atraian a si la gente: porque todo lo poco es raro, y todo lo raro es precioso y de maior estima, assi mismo son mas bien seruidas, porque los Clerigos y Ministros tienen menos lugares donde se ocupar, y toda cosa junta en si, y vnida es mas fuerte, como lo mostro Sertorio, quando en presencia de su exercito mando[1029] a vn valiente mancebo, arrancasse las cerdas de vn cauallo pobre de cosa, y el trauole a dos manos de el maslo y nunca pudo arrancarlas, entre tanto que otro viejo flaco cerda a cerda deshizo la cosa de otro cauallo mui rezio que se dieron. El buen agricultor para que[1030] la cepa llene mucho fruto, y dure mucho tiempo, dexa la en dos, o tres pulgares, y los demas corta. Quando la tierra esta de enemigos, el señor de ella pone en defensa quatro, o seis fuerças las que puede defender, y aquellas bastece, las demas derrueca, perdiendo la parte, por conseruar el todo.

¶ La materia poco a poco nos ha traido al[1031] segundo caso, por donde vno es compelido a vender su cosa, y aun tomarse la por fuerça, qua es para fortalecer alguna fuerça, o para quitar fuerça a el enemigo, que no tenga lugar donde el se fortalezca. Esta es la causa mas justa, mas sancta, y aun mas pia de quantas hai, y para impedirla no ha de hauer padre ni compadre, ni reuerencia a sanctidad da lugar, antiguedad, ni a otra cosa, por que se le deua tener respecto, sino siempre que dañare a la fuerça del lugar donde esta, sin mas[1032] aguardar ningun respecto la deuen allanar y poner por el suelo. La razon es la que arriba dixe, por que el bien publico se ha de anteponer al priuado, y aunque este Principio es de los per se notos, se he guardado para prouarle en este lugar, assi por lo que para el nos importa, como para otras muchas partes, en que me tengo de valer de su autoridad. Es[1033] verdad que este principio, y todos los que son generales (aun que contienen en si doctrina verdadera) son causa de grandissimos errores a gente que sabe poco, y presume mucho, porque infieren de ellos doctrinas particulares que son erroneas. La causa de su error esta enla[1034] aplicacion, porque saltan de la maior a la conclusion, sin reparar enla menor, y de vn sylogismo en otro, lo qual declarare por exemplo. Formo este argumento, todo bien publico se ha de preferir a el particular, luego bien es que se tome la casa al vezino para vn monesterio, este argumento muchas vezes es falso (como prolixamente he prouado) por que quien le haze, se sorue la menor, que era prouar. Este monesterio ser de mas, o menos sitio, es bien publico, porque

tan buenos Religiosos ha hauido en vua cueua estrecha emparedados, y mejores que algunos de los lugares muy anchurosos. De manera que la aplicacion (como otras vezes he dicho) es el toque de la sciencia, y en donde todos nos perdemos, y pocos son los que aciertan, y quien sabe Logica, si quisiere ver en que esta el[1035] error, es en que del Genero generalissimo quieren inferir el Indiuiduo, dexandose en medio el Genero particular, y la Especie, deuiendo en cada vna dellas hazer otro Sylogismo en-**[[71]v]**tero, lo qual no hazen los que vsan de estas Doctrinas brocardicas, y generalidades, sino que las aplican a todas cosas, como nauaja de[1036] baruero, que esta igualmente dispuesta para hazer la barua que viniere (Clerigo, Labrador, moço y viejo de qualquiera edad que sea) sin hazer diferencia de edad, ni estado: y de esto nace el error, que en muchas opiniones de los Contractos han tenido mis antecessores, los que de ellos y desta materia han escrito (como arriba hemos visto, y veremos adelante) por que con genera[1037]lidades piensan satisfazer al indiuiduo particular, otros con quatro doctrinas generales que tienen como pieças mouedizas para echar en guarnicion, que vna vez sale por medalla en la gorra, y otra por pieça de manga, y mañana la ponen en las andas de vn santo, y otro dia en vn monumento, y cada vez en su oficio distincto, assi ellos vna autoridad que sepan, hi de prouar todo quanto se les ofreciere, y andan con ella (como gata rezien parida con gatillo en la boca) aplicando la muchas vezes, como la Regla Lesbia a lo que se ha[1038] de prouar con ella, quando lo que se ha de prouar no se puede aplicar a la prueua, ni lo pueden traer de los cabellos. He querido mostrar este principio de argumentar, y al Le[1039]ctor pido no me le reciba en cuenta de digression, sino de vno de los puntos mas necessarios que mi Escriptura tiene, y con que mas seruicio le puedo hazer, y de donde si el lo entiende, mas prouecho le puede venir en prouar sin engaño, y conocer el engaño que prouando le hizieren, que es en lo que principalmente consiste la fuerça del argumentar. Torno[1040] a el principio que quiero prouar, que es Todo bien publico se ha de preferir a el particular, El todo es maior que su parte, el bien particular es parte del publico, luego el bien publico es maior bien que el particular, prueuo la menor (que el bien particular sea parte del publico) el bien particular no se puede conseruar sin el publico, y el bien publico se puede conseruar sin el particular, luego el bien particular es parte de el publico: pongo exemplo[1041] en nuestra materia; Vienen los Infieles sobre vn lugar que tiene junto a la muralla vna Yglesia fuerte, en la qual los enemigos si la huuiessen se podrian hazer fuertes, y tomar la Villa, claro esta que el conseruarse aquella Iglesia, es bien particular de los Canonigos y Clerigos de ella, y de ella misma: mas esta Iglesia no se podia conseruar sin la Villa, que[1042] es el todo en que ella se comprehende: la Villa que es el todo bien se puede conseruar sin aquella Iglesia, porque tiene otras Iglesias, o la puede hazer en otra parte; luego aquella Iglesia que es el bien particular, no puede passar sin el todo, y el todo que es la Villa sin la Iglesia si. Este es el Sylogismo segundo donde queda prouada la menor de el primero, que aquella Iglesia, si conuiene para la fuerça y salud de el publico allanarla (que los mui brauos Castellanos Italianados llaman desmantelar, aunque mas propriamente se dize de los muros) hase de allanar, y poner por el fue lo, porque querer conseruarla, seria perder la a ella y a el todo. Tiene vn hombre dema[1043]siada sangre buena, dale Esquinancia que se ahoga la sangre, sacansela, aquella sangre que le sacan buena es, que no se ahogaua por la qualidad de ser mala, sino por la quantidad de ser mucha, y la que se queda, no es mejor que la que se sacan, sino vna misma, pues por que hazen aquel agrauio a la sangre sacada? porque por conseruar aquella poca buena que sacan, no se pierda la que sacan, y la que en el cuerpo queda, como se perderia si el enfermo se ahogasse, y es

fuerça que se ahogue no le sacando aquella sangre. Este es el vso de[1044] la Doctrina que arriba he declarado, y quien notare el exemplo aplicandole a la Doctrina quiça no me terna por largo en ella. Queda pues prouado nuestro Principio, que el bien particular se ha de posponer a el vniuersal, y que ningun bien hai maior que la conseruacion de la Republica: y assi queda respondido a la tacita objecion que se me podia oponer, de el respecto y grande reuerencia que he escrito, que se ha de tener a los lugares lagrados, porque aquello se ha de entender donde aquel respecto no impide otro maior, el qual seria si por conseruar Iglesia, se perdiesse la Iglesia, y la Republica en que ella consiste. El hijo de derecho natural esta obligado a obedecer a su padre, y no poner manos en el, mas si el padre esta hydropico, y le demanda agua,**[72r]** si en ello no le obedeciere, mas hijo le sera, que si dandosela fuesse por la obediencia causa de su muerte. Esta razon confirmemos con vna Historia, y despues con la razon, que dio nuestro Maestro y señor Iesu Christo, el sea loado. Los Iudios tenian por precepto que guardassen el Sabado, y es el mas encarecido que[1045] ellos tienen (despues de honrar vn solo Dios) mas como gente bestial que solo se ata ala corteza de la letra, y son (como dixo Mahoma dellos) asno cargado de libros, que lleua acuestas la letra sin hazer caudal de el sentido, que es la anima de la Escriptura. Teniendo cercada Pompeio a Ierusalem, defendian se valientemente toda la semana, y resistian a los Romanos, y en viniendo el sabado cessauan de toda su obra (conforme al precepto que[1046] tenian como si estuuieran en sana paz) quando Pompeio entendio su boueria, hazia al contrario dellos, que el sabado (como quien tenia toda seguridad de parte de sus enemigos) combatia los muros, minaua y destruia todo lo que se podia hazer impedimento, y los otros seis dias que ellos podian defenderse, estauase con su exercito a la mira, holgando y defendiendo lo que el sabado hauia hecho, que los Iudios no eran parte para remediar. Desta manera los subjecto al iugo del Imperio Romano, y vltimamente vinieron a perder[1047] la libertad, que por diferentes trances (vna vez perdiendo, y otra ganando) hasta alli hauian conseruado, y todo les vino por querer guardar el sabado y precepto de Dios, como si el que es dador de vida, huuiesse de dar precepto[1048] que causasse la muerte, y assi querer guardar vn precepto fue causa que no pudiessen guardar aquel ni los otros, entrando en captiuidad de gente estrangera, y de lei contraria a la suia. Por esto dixe que no se hauia de tener respecto a lugar sagrado, ni reuerencia quando por tener se la, ello y lo demas se tiene de perder, sino hazer como el medico sabio, y padre piadoso, que estando vn miembro cancerado, que por conseruarle podia causar daño a todo el cuerpo, tiene por menos mal para conseruar su hijo, perder aquella parte de[1049] el y cortarsele, que por conseruarlo perder el todo. Nuestro maestro y señor nos dio precepto de esto en quanto al sabado, con aquella famosa y sancta doctrina, que el sabado se hizo por el hombre, y no el hombre por el sabado, siguese que el hombre es mas noble, y maior bien que el sabado, y el sabado es menor bien, luego para conseruar al hombre[1050] (quando de otra manera no se puede hazer) no hay peccado en quebrantar el sabado, como los Iudios se acusauan, que quebrantaua el sabado, por curar los hombres, como si dar al hombre salud en sabado, no fuesse maior sanctificacion de la fiesta, que no estarse holgando. Esto es lo que arriba dixe del holgar[1051] de las fiestas, que pecca mortalmente el que en ellas trabaja para obra de iglesia, o para otra cosa aunque sea pia: sino es quando lo que haze es maior bien que la fiesta que dexa, pero dira cada vno que trabajar en vna yglesia es el maior bien, o que regla ternemos para[1052] conocerla? La regla sera que aquel es el maior bien, que en otro tiempo no se puede hazer, como si vna casa se quemasse en fiesta, si a vn enfermo fuesse menester mudar de vna

parte a otra, si el tiempo se rebuelue para las sementeras, o para las paruas, que no siendo remediado se perderia, si vienen enemigos sobre la tierra, por qualquiera destos casos (y lo semejante, que no se remediando luego correria riesgo) se puede no solo quebrantar la fiesta, y la Pascua, pero aun dexar de oyr missa, si a aquella hora se tiene de hazer, que es otro segundo precepto, mas hazer vna tapia de vna yglesia, traer madera y lo semejante,[1053] que es cosa, lo vno no necessaria, lo segundo que se puede hazer en qualquier tiempo, no excusa de peccado mortal. Y ansi ternemos en conclusion, que qualquiera cosa delas que arriba he dicho, que para fortalecer vn[1054] pueblo sea necessaria, hora sea viniendo los enemigos sobre el, hora para preseruar se que no vengan, sin ningun escrupulo lo tome la Republica por precio si puede ser (rehaziendo le siempre el daño muy cumplidamente) y sino por fuerça, y lo arrasen, y allanen, como si fuera otra cosa profana, y los que semejantes edificios quieren hazer, miren siempre el lugar que escojen que no sea tal que no se pueda conseruar la obra en el. Dos ciudades las mas principales que hai en Castila (que por esta qualidad son tan conocidas como si las**[[72]v]** nombrara) tienen a tiro de piedra de la puerta mas principal de cada vna de ellas, dos obras que quando las veo, o pienso en ellas, me hazen mucho reir, especialmente la vna, que la otra no es tan perjudicial, porque la ciudad es llana, y baxo el edificio del padrastro. Esta[1055] otra es vna fortaleza y Castillo roquero, donde si viniessen enemigos contra la ciudad, se puede fortalecer qualquiera gente, para desde alli començar a hazer sus reparos, y poner el pueblo en necessidad, quien preguntara a el buen juyzio de quien eligio aquellos sitios, y a el Ayuntamiento que se los dio, los vnos y los otros donde tenian los ojos, y el juyzio quando lo acordaron? dizen luego que Castilla y toda Hespaña por la bondad de Dios[1056] estan en tanta paz, que ya no son los tiempos del Rei don Iuan, ni hai aquellas rebueltas que solia, todo es paz, la Iusticia florece, el poder es tan grande, que las gentes agenas nos son subjetas, no hai de que temer, y quien estos inconuenientes pone, es porque los dessea, o porque quiere impedir las obras santas, Catolicas y buenas, que quanto mas fuertes y sumptuosas son, tanto maior ornamento dan a las ciudades en que estan: Poco a poco señores Regidores, a plazer y sin passion, si han acabado de votar, dexen nos dar en nuestra defensa alguna razon, que quien les dio el oficio, no les pudo dar la discrecion, si ellos de su cosecha no la truxeron. Castilla esta qual[1057] ellos dizen, pacifica y sin temor, y plega a Dios que assi lo este muchos años, con salud y prosperidad (temporal y espiritual) de los Reies nuestros señores que la gouiernan, mas el oficio de la prudencia politica, y buena go[1058]uernacion de las ciudades, es gouernar con cordura lo presente, y proueer con discrecion a lo que esta por venir, todo tiempo que fue, se ha de pensar que puede tornar a ser, y por lo passado hemos de conjeturar lo por venir, no ha hauido en Hespaña despues que Dios[1059] la fundo cinquenta años que no haia hauido guerra que la ponga siempre en condicion, sino rebueluan las Historias azia atras, callen baruas y hablen cartas. Este año de. LXX. que ahora passo fue la guerra de Granada. El[1060] año antes de. XX. fueron las Comunidades. El año de. CCCCLXX. antes y despues fueron las guerras Ciuiles de Castilla, donde se valieron del Rei de Portugal, porque no quiero hazer caudal de la guerra de los Moros y[1061] Reino de Granada que en este medio tiempo se gano. Los tiempos de el Rei don Enrique y Rei don Iuan el segundo su padre fueron[1062] perpetua guerra, quando los Infantes de Aragon. El Reino del Rei don Iuan el primero[1063] su padre fue vna continua guerra contra Portugal y el Duque de Alencastre. El Rei don[1064] Enrique

el segundo su padre, y el Rei don Pedro, nunca dexaron la lança de la mano, ni en toda Hespaña huuo vn dia de paz: no quiero ser mas prolixo en exemplos, que pudiera lleuar adelante, hasta subir por el Conde Fernan Gonçalez a los Reies de Leon, y a la perdida de Hespaña del Rei don Rodrigo, y de ai a los Godos, y a los Vandalos, y a las guerras de los Romanos, hasta la primera entrada de ellos, y salida de los Cartagineses: y quien bien mirare las verdaderas Historias de todos estos tiempos, hallara que no cinquenta años (como he dicho) mas ni treinta ha hauido de paz clara, sin relampago de guerra. El que en[1065] los Caniculares considera la sequedad del tiempo, parescerle ha que nunca ha de llouer por el grande sol que haze, mas si es hombre prudente, entendera que el grande sol es bispera de agua, y la grande agua bispera de serenidad, y assi tras la mucha paz suele venir[1066] grande guerra, y quien de la paz no se hallare apercebido para ella, es fuerça que haia de perder no solo su sossiego, mas aun la libertad en que el sossiego consiste: no es esto de la guerra solo de Castilla (en quien he puesto el exemplo) sino de todo el mundo: y de aqui nace ser vencidos, los que han vencido a los[1067] que parescian inuencibles, porque la victoria es hija de el cuidado, y el descuido hijo de la confiança, y la confiança de la paz. El buen labrador desde que siembra comiença a amo[1068]lar la hoz para segar lo que naciere, y las palas y vienlos con que lo tienen de auentar, y antes que salga el agraz en las vides, tiene pegadas las Tinajas, donde ha de cozer el mosto que de ellos se esprimiere, por que la necessidad no le halle desapercebido, como las Donzellas bouas de el Euangelio,[1069] que pedian a las sabias de su azeite para la ve-**[73r]**nida de el Esposo, y ellas las embiaron a la Tienda, y mientras fueron por ello, vino el Esposo, y dexolas por de fuera. Donde voi a parar, o que tiene esto que ver con los Contractos, o materia de que se trata? mucho (como luego mostrare) que nadie deue estar descuidado, porque no sabe el dia ni la hora que verna, no le halle desapercebido, y la diligen[1070]cia que no ha querido poner en pertrecharse de lo necessario para la guerra, la haia de poner despues, en contentar a su amo el vencedor que le hiziere esclauo, y las manos que no se quisieron ocupar en leuantar los muros proprios, se ocupen despues en labrar los campos agenos. Quando los Vandalos vencidos por los Godos salieron de Hespaña, y tomaron a Africa, deshizieron los muros de todas las ciudades, porque los Africanos no se les rebelassen, y dentro de nouenta años[1071] (en tiempo del Emperador Iustiniano) el Rei Gilimer la perdio, por estar las ciudades sin murallas con que la gente se amparasse. Esta misma fue la causa de la perdicion de el Rei[1072] don Rodrigo, quando los Moros tomaron a Hespaña desde Gibraltar hasta Burdeos, y Narbona, en poco mas tiempo de lo que vn Correo suelto la podia caminar, que fue en menos de quinze meses. Gran dolor causaua a Hieremias verlos muros de Hierusalem destruidos, las baruacanas aterradas, y las fuerças deshechas. Todo esto he traido para[1073] aduertir lo que por nuestros ojos hemos visto, y por nuestras manos tocado, sino que nos hazemos ciegos y sordos, y no nos queremos dar por entendidos en cosa de lo que nos importa. Los muros de las ciudades se hizie[1074]ron para defensa de ellas, no para Miradores, ni Galerias, ni para edificios de particulares. La defensa de ellos consiste en estar altos, fuertes, limpios, desabahados por de dentro, porque la gente pueda acorrer a ellos sin estoruo, ni temerse de traicion: por defuera, para que los enemigos no se puedan acercar a ellos, ni tengan defensa con que se reparar, para esto es menester, que este limpio todo lo que con los muros alinda, aunque sea lugar sagrado, que sera de los profanos? Con[1075]forme a esto cada vno meta la mano en su pecho, y mire el pueblo en que

biue como esta, mire los muros y fuerças de la tierra (que el publico esta obligado a sustentar para los Reies) como estan, mire las armas que tiene con que seruir los cada Vniuersidad, y Ayuntamiento, y vera por la maña que se dauan quando no fue menester, la que se daran en tiempo de maior necessidad. La guerra al hombre le[1076] es tan anexa como el comer, porque no se puede conseruar la paz sino con la guerra, y quien en paz no se pertrechare para ella, hallara quando mas seguro este, otro señor en su casa, no hai quien hable por la guerra, todo se nos va en hazer nueuas cofradias, deuociones exteriores, que como son buenas tomadas en su tiempo y con templança, porque no deshagan las antiguas y aprouadas, assi no deuen de ser impedimento para la guerra[1077] justa, y que es de necessidad, y pues aquellos a quien toca no la predican en tiempo, es bien que yo a quien no toca y fuera de tiempo lo haia tratado, y esto quiero por excusa de esta digression a quien le pareciere impertinente, porque si toda mi Escriptura lo es (como yo creo que lo es) siga esta parte la naturaleza del todo, y si algo tiene pertinente de que el Lector se sirua, tenga esto por lo mas pertinente de lo que escriuo, porque el verda[1078]dero Castellano forjado a imitacion de aquellos valerosos antiguos Castellanos (que nos han de ser exemplo a que enderecemos nuestra vida) han de seruir a Dios y a su Rei con el coraçon y las manos, y tener la guerra justa, por el principal caudal que Dios dio en este mundo a el Hijodalgo, por que mediante ella nuestros maiores conquistaron el mundo,[1079] y estendieron la Lei de su Dios, y el Imperio de sus Reies, a tanta grandeza a quanta ninguno de todos los Imperios passados (que hemos visto, o y do, o ley do) jamas llego. Boluiendo a nuestra materia (que se leuanto sobre las dos fortalezas que hauia junto a los muros de aquellas dos ciudades) digo que quien edifica para memoria qualquiera edificio semejante, mientras mas fuerte se haze, le pone en maior auentura de perderse, porque o por mui fuerte se le derruecan, o si le conseruan, es por tomarle para Fortaleza. La Historia de[1080] el Rei don Iuan el. II. haze mencion que la Leal y Cauallerosa ciudad de Auila no tiene otra**[[73]v]** fortaleza sino el Cimborio de la Iglesia, que es fuerte, y assi el Rei la tomo a su mano, y tiene Alcaide que tiene la Tenencia de ella, Este fuerte y famoso Cimborio fue donde la[1081] Leal ciudad de Auila defendio a el Rei don Alonso siendo niño (de sus enemigos) muchos años, por donde gano el famoso Renombre que tiene, sobre todas las de Hespaña, de llamarse Auila de el Rei, y las mas honrosas Armas que ninguna de el mundo, que es el Cimborio con vn Rei coronado encima. Otras traen los Reies que vencen, Auila su Rei natural que conseruo. Si M. Tulio por librar a Roma de Catilina fue llamado Padre de la Patria, por que Auila que libro a su Rei no sera llamada Madre de el Rei y de el Reino? La I[1082]glesia de Salamanca (illustre Patria de todos los de el Reino) por ser fuerte tambien tomo el Rei a su mano, la de Segouia porque era padrastro para el Alcaçar (me han dicho) que por no se ver en algun embaraço, la mudaron a la parte donde ahora esta, lo que no se ha hecho en otras Iglesias, que sus fundadores (o con prudencia, o a caso) edificaron con menos for[1083]taleza. Esto se entiende, que deuen ser fuertes para durar, mas no Castillos Roqueros, sino es en frontera, en lugares pequeños donde no hai otra fortaleza, que alli es bien que sea fuerte para saluar las animas y los cuerpos, como se vio en esta rebelion del Reino de Granada que muchos Cristianos que se hizieron fuertes en las Iglesias, se defendieron y las defendieron valientemente, y esto mismo han de ser los Monasterios que estuuieren en la costa, y[1084] en partes sospechosas de enemigos para los Religiosos, que no solo han de ser fuertes y torreados, mas tener artilleria estante y de mano, y armas, y los Religiosos diestros, y que se exerciten en ellas para defenderse; y assi se haze

en estos Reinos, y es mui justo, porque la conseruacion del Monasterio consiste en aquello, y en la del Monasterio la espiritual y aun corporal de la tierra en que esta.
¶ Torno al Principio demonstrado, de que el bien comun se ha de anteponer a el particular, que es dezir que el bien maior se ha de preferir a el menor. Este Principio que si se con[1085]uierte con otro (que es) de dos males, el menor se tiene de tomar, la Doctrina es vna misma, y por ser no solo importante, mas aun necessaria para todo lo que tengo tratado atras, y tengo de tratar adelante, conuiene que se entienda de raiz. Estos dos principios en efecto son vno mismo, entendido que el de los dos bienes maior y menor, se entiende quan[1086]do el vn bien excluie al otro, y no se pueden entrambos bienes conseruar, de lo qual ya puse exemplo. Mas en el de los males se entiende quando el menor excusa a el maior, porque si entrambos se huuiessen de dar, no procedera nuestra Doctrina. Pongo exemplo, la for[1087]nicacion simple es pecado, y por el consiguiente malo, el adulterio es pecado, y por el consiguiente malo, y otros pecados de la carne son peores; tomemos ahora estos dos males, fornicacion simple y adulterio, entrambos son males, pero maior mal es el adulterio que no la simple fornicacion, demos que la fornicacion tiene dos grados de maldad, y el adulterio cinco, si es fuerça que vno destos dos males se haia de dar, menos daño hai en que se de la fornicacion simple, que no el adulterio, porque la fornicacion induze dos grados de malicia, el adulterio cinco, y a (en tomar el vno y dexar el otro) se ganan tres grados de malicia, y por esto el menor mal se deue eligir, a cuia causa las casas publicas se permiten, siendo contra mandamiento expresso de la Lei de Dios, porque excusan otro mal maior, quede no permitirse forçosamente se hauia de seguir, por esto dixe que en los males se entendia quando entre ellos se da comparacion, y[1088] el vno excusa al otro, que si son disparatos, que no se infieren, ni el maior ni el menor se tienen de consentir. Exemplo, el juego delos dados es menor delicto que la fornicacion simple, porque puede hauer casos en que los dados no sean pecado, y de suio no lo es el juego sino por que es prohibido, y la fornicacion no puede hauer caso en que no sea pecado, aunque no es prohibida: pregunto, por que el juego de los dados, siendo menor mal es prohibido, y no lo es la fornicacion? porque de los dados al adulterio no[1089] hai proporcion, ni el adulterio se excusaria por permitir los dados, la qual hai entre la fornicacion simple y el adulterio, y el menor excusa al maior. Esto es mui de notar, porque**[74r]** facilmente se equiuocan y paralogizan aun los mui diestros, no mirando esta comparacion que he dicho. Vengo ahora a la comparacion de entrambos los principios, verifican dolos en vn mismo exemplo, para demonstrar que son vno mismo, y despues declarar el vso de ellos, ya puse el exemplo de el maior y[1090] menor bien en la sangre. Pongole ahora en el maior y menor mal, sacar la sangre a vn cuerpo mal es, por que se haze daño, que tanta le podian sacar, que con ella le sacassen la vida, dexar morir a vn enfermo tambien es mal, de estos dos males maior es la muerte, que quitarle la sangre, entre estos dos males dase comparacion y el menor siendo admitido excusara al maior que no venga, que si sangran a este enfermo no morira, y assi se admite el menor mal que es la sangria, por excusar el maior que es la muerte de la esquinancia, bastatemente quedaua esto prouado, mas mui me[1091]jor lo quedara por vna doctrina de el Euangelio, dize el Maestro de la verdad, si tu ojo te escandaliza, echale fuera, que mas vale que entres con vn ojo en el Reino de los cielos, que con dos en el infierno, la aplicacion esta clara. Assi a sus discipulos permitio en sabado coger en las haças agenas trigo para comer, por que menos mal era tomar el trigo ageno, y quebrantar el sabado, que morir de hambre, lo qual forçosamente se siguiera, si el menor mal no fuera admitido.

Mas assi como (en la primera doctrina de el bien maior) dixe que hauia engaño, para saber conocer qual de los dos bienes excedia, assi se hai en este segundo (de los dos males maior y menor) que toda la dificultad esta en saber la Comparacion[1092] de ellos, y el Excesso, la Comparacion para ver como se infieren, el Excesso para ver qual se ha de elegir, esto requiere grandissima discrecion, en la qual no se da mas ni menos, sino el punto de la verdad, y quien aquesta tuuiere, terna dos principios con que hara marauillosos efectos, y el que de ella careciere, errara torpemente, Pregunto si viendo se vn capti[1093]uo en peligro de muerte, podra renegar la fe, o hazer vn peccado mortal por escapar la vida? que si no le haze dizen que le han de matar, la segunda parte que es la comparacion esta clara, por que ya sabemos que el vn mal excluira al otro, malo es perder la vida, malo es renegar, o hazer vn peccado mortal, he aqui donde tenemos los dos males comparados. Solo resta que veamos qual es el menor, To[1094]memos ahora la Question por el Principio de los dos bienes maior y menor, bueno es conseruar la vida de el cuerpo, que por la muerte que le quieren dar se pierde, bueno es conseruar la vida de el anima, que renegando la fe, o peccando mortalmente se pierde, he aqui los dos bienes comparados, resta que eli[1095]jamos el maior, por que sabido este sabremos de los dos males qual es el menor, aqui entra la discrecion y prudencia, que el anima es sin comparacion de maior estima que el cuerpo, y por el consiguiente mas precio[1096]sa su vida (que nunca ha de fallecer) que la de el cuerpo (que aunque ahora no se pierda, esta cierto que otro dia se ha de perder) y assi diremos que maior bien es morir, que perder el anima, y menor mal morir que perder el anima, que todo es vno, y esto es lo que vulgarmente se dize, que no se ha de hazer mal por que se siga bien, Responderame alguno[1097] pues como dizes que se permite a la fornicacion, por que se siga el bien de no hazer se adulterio? La respuesta esta clara, que no se manda hazer el mal para que se siga bien, sino por que no se siga maior mal, se dissimula con el menor, mas nuestro exemplo es al contrario. Assi estos dos Principios Contradictorios[1098] son entre si, y significan vna misma cosa mas por diferentes respectos, que es por mas y por menos, el de los dos Bienes para lo bueno, el de los Males para lo malo, por que el bien puede ser maior o menor, mas nunca puede ser malo. Por la misma razon el mal puede ser mas o menos, mas nunca puede ser bien, que seria darse dos Contradictorios en vn Subiecto, assi sirue cada principio con particula contraria a el otro, el Bien con el Mas, y el Mal con el Menos, y entrambos a vna misma cosa. Incidentemente queda prouada la doctrina de el Filosofo. Quien bien difine significa[1099] las cosas contrarias, por que declarando el vn Contradictorio de estos, quedo declarado el otro, con añadirle particula contraria. Creo que quedan bien declarados estos principios y el vso de ellos, el qual es grandissimo y mui**[[74]v]** general no solo en la materia de que vamos[1100] tractando, sino en todas las de el derecho, y mas en los negocios de Estado, y de Gouernacion, que por la maior parte no hai Lei de aquella materia, que no se funde en alguna injusticia, y especie de tirania, mas es de tal qualidad, que comparada la que causa con la que excusa, es sin comparacion menor, y por esso se escoge, para excusar otro maior daño, que de no escogerla se seguiria. Despues que v[1101]no ha muerto a otro, resucitase el muerto por que maten a el matador? no, pues por que se manda matar la Lei de Dios, y de el Derecho? por que si no le matassen al que mata, cada vno seria matador, y ansi con la muerte de aquel solo se atemorizan otros de delinquir, y assi dize comunmente el pregon por que a[1102] el sea castigo y a otros exemplo, y con muerte de aquel solo se compra la seguridad de muchos, que serian

muertos si aquel no muriesse, Este mismo exemplo se puede poner en todas las materias que incluien alguna especie[1103] de injusticia, como la Prematica de el pan que veremos a delante. Los aposentos de Corte, los pechos y seruicio ordinario y extraordinario, aposanto de las guardas, tomas de bestias y carretas, esenciones de los Hijos dalgo respecto de los pecheros, finalmente todo aquello en que vno se siente agrauiado, respecto de otro con quien aquello no se haze, se funda en este Principio, lo qual dexo de aplicar a los exemplos que puse, y a otros muchos que pudiera poner, assi por no ser importuno, como por que la aplicacion esta clara a quien entienda los principios y exemplos que he puesto, y en los lugares particulares (donde conuiniere) terne particular cuidado de hazerlo, y remitirme a este como a principal. ¶ He me alargado tanto en el primer miem[1104]bro de la diuision que hize, que el Lector se haura oluidado el segundo miembro (donde estauamos) que me ofreci a declarar, y es de quando compelen a vno que compre lo que no quiere, este miembro no tiene la subdiuision que la venta por fuerça, que no es por el precio que quiere el que compra, sino por el[1105] que se lo da quien se lo vende, y con ser vna cosa tan palpable que la traemos entre las manos, oso afirmar que soi el primero que he dado de ello, y que ningun otro ha caido en este Contracto, y si le hai muestren me le y con esto quedare conuencido. Dos casos hallo de esta compra, el vno justissimo, el otro mas injusto, y de maior blasfemia que se puede imaginar, entrambos declarare por sus exemplos, y razon de ellos, El justo es, quando se haze[1106] repartimiento de alguna prouision publica entre los vezinos de el pueblo para quien se hizo, y los compelen que lo tomen por el precio que se les tassa, pongo exemplo, Haze el[1107] aiuntamiento de vn pueblo vna prouision de trigo en tiempo de necessidad, a precio mui subido (temiendose de maior carestia) sobre uiene año abundoso, por donde el trigo baxa, de el precio caro a que se compro lo de el aiuntamiento, si aquel trigo quedase por de la Republica, y a su riesgo, serle ia de mucha perdida, por esto se suele hazer repartimiento de aquel pan entre los vezinos, a el precio que sale, lleuando cada vno vn poco de la carga, queda la Republica aliuiada, para tener neruios con que poder aprouechar a los naturales que son sus hijos. Este repartimiento[1108] se suele hazer en vna de muchas maneras, como los Medicos diestros que se conforman con el apetito de el enfermo, y resueltos en la purga que le han de dar, se la dan como menos desgusto le de, en pildoras, en bocado o en beuida, la substancia toda es vna, aunque se diferencia en la qualidad, Assi la substancia de el Repartimiento toda es vna, que es[1109] descargar a el pueblo de aquella massa de la deuda que ha hecho, y repartirlo por los vezinos, demanera que el precio no se dexa en aluedrio de el Comprador, sino en la tassa de en lo que esta la deuda de lo que se reparte, vnas vezes se da el trigo por hanegas, a cada[1110] vezino segun su qualidad, a el rico mas, y a el pobre menos, otras se gasta en las panaderas, compeliendo las hasta que aquel sea acabado que no tomen otro, y si hai otro mas barato, juntan lo con lo caro, y de los dos precios de entrambos trigos, resulta vn tercer precio moderado, mas caro que el barato, y mas ba[1111]rato que el caro, Otro exemplo es, quando la Republica haze traer a su costa quantitad de Armas, y por el costo en que les estan las reparten entre los vezinos, para que esten ar-**[75r]**mados, y los compele aunque no quieran que lo tomen, lo mismo quando traen vn Medico, o otro oficio publico y necessario salariado, con consentimiento de la maior parte de el pueblo, aunque algunos lo contradigan, han de ser compelidos a passar por donde los otros passan, y pagar lo que les cabe. Dixe que[1112] era justa esta fuerça, la razon es, de el principio que he declarado,

por que el maior bien excluie al menor, no se puede negar, que no sea fuerça hazer a vno tomar por precio lo que no quiere, mas en el primer exemplo de el trigo, se considera, que la Republica es compuesta de pobres, medianos, ricos, y mui ricos, a[1113] todos es deudor igualmente el aiuntamiento, por que el mui rico se halle en vn año necessitado con prouision para su casa, todos los de mas moririan de hambre, si la Republica no diesse orden como estuuiesse proueida, y para esto embiasse (por mar y por tierra conforme a la qualidad de el pueblo que es) quien hiziesse esta prouision, a el maior prouecho que ser pudiesse, claro esta que vno que ha menester para su casa dos cahizes de pan, o.X.o. XXX. no podria embiar por ellos a Sicilia, o desde el Andaluzia a Campos, o al contrario, aunque gastase seis tanto de lo en que se estara a la Ciudad, por que la ciu[1114]dad embia por mucho, y con dinero de contado (que quiça el otro pobre no tiene) y embia persona de entendimiento diputada a esto solo, y por esto le hazen mejor barato, succede despues que este pan no es menester, por donde la ciudad (no se lo tomando los vezinos) se ha de quedar con ello, y aliende que otra vez no querra hazer aquel mismo gasto, todo lo que ella pierde pierden los mis[1115]mos vezinos, en cuio prouecho se ha de gastar lo de el publico, he aqui dos males, vno en la fuerça que se haze a el particular, en hazer le que pierda, otro en la perdida publica, de estos dos males, el menor es que el particular pierda vn poco, por, que la Republica[1116] no pierda mucho (pues le aseguro de morir de hambre) de estas dos fuerças, menos mal es la que se haze a el particular, pues en efecto no es fuerça, hauiendo se comprado para ello que se compro, siguese inconuenciblemente que este repartimiento es justo, y por el consiguiente lo es la fuerça que se le haze.[1117] Creo que he cumplido la palabra que di, de aplicar donde conuiniesse el vso de este Principio, y a sabiendas lo he particularizado tanto, por que los Regidores que alcançan poco, tengan este fundamento, de el qual si saben aprouecharse, y aplicarle, se pueden seruir mucho, y al tanto los que tienen a cargo algun gouierno, lo mismo se diga de los de mas exemplos que puse, los quales dexo por abreuiar.

¶ El segundo caso es tan injusto y de tanta[1118] blasfemia, que no me siento con suficiente caudal de lengua o pluma para explicar su abominacion, y si no me engaño de la misma opinion sera el Lector despues de hauer le entendido, y por que la mucha aficion de el tirador le suele hazer errar la caça, le pido que en lo que yo fuere defectuoso lo supla, y si Dios le diere poder para remediarlo, se sirua en ello, y espere certissimamente de su Diuina Magestad el premio de qualquier trabajo que en ello pusiere.

¶ La administracion de los bienes de la fabrica de la yglesia toca a los ministros de ella, como la de los proprios de la ciudad a la justicia y regimiento, los de la fabrica son dedicados para prouision de las cosas que la Iglesia ha menester, que no tienen renta diputada, assi como es la obra material de ella, que se llama Fabrica (de Fabro que en Latin quiere[1119] dezir oficial que labra con ingenio, y para saber lo que labra se le ha de añadir otro vocablo, como Lignario querra dezir carpintero, por que labra leña o madera, Ferrario al herrero, Argentario platero, y ansi por el consiquiente los de mas oficios de esta qualidad) ansi mismo se proueen de ella los ornamentos, plata, libros, imagines, cera, azeite, y todo lo que es necessario para el culto Diuino, que no tenga renta diputada para ello, como son los sacerdotes que la siruen, y otros oficios que poco o mucho lo que han de lleuar les esta señalado por parte quota, y esto ni entra ni sale en lo de la fabrica, y en esto no puede hauer fraude, por que como es de particulares, y tiene dueño a quien le duela, no se dexa engañar, lo que no acaece a la fabrica, que como no es de vn particular que en ella sea**[[75]v]** interessado, acaece se lo que dize el

refran,[1120] Asno de muchos lobos se comen, y estos suelen ser tan carniceros, que muchas vezes huelgan de matar la res, y que se pierdan cien libras de carne, por que ellos haian vn adarame. Las iglesias catedrales tienen mas gruessa fabrica que las particulares, y ansi es de creer que tienen mejor recaudo en ella, las particulares (de quien ahora tratare, y de quien tengo mas noticia) para que mejor sean beneficiadas, manda el Derecho que esten a deuocion de el Ordinario, el qual y sus Prouiso[1121]res las visitan a sus tiempos, y veen lo que les falta, y mandan que se prouea de ello, hasta aqui que es la Teorica no hemos visto cosa que no sea mui buena, mas en el poner lo en execucion, suele estar el veneno donde deuia estar el remedio, que es en algunos Prouisores, y otras personas a quien toca, trato de los no tales, y que hazen lo que no deuen, y mi habla general no perjudique a quien particular culpa no tiene, ni alguno lo tome por si, si no si se hallare culpado enmiende su vida, y el que no tuuiere culpa, de gracias a Dios, y vele se para no caer en ella, mas creo que el daño es mui mas general de lo que se piensa, y tanto peor, quanto menos aduertido por quien le comete, Va vn Prouisor a hazer vna visita,[1122] cercado no de letrados ni de quien le enderece en lo que el no sabe, sino de pintores, bordadores, plateros, canteros, y los semejantes, y van de iglesia en iglesia, y aunque no sueñe la iglesia de tener falta de cosa perteneciente a estos oficios, la han de hazer que la tenga, no para remediar a la iglesia con el oficial, si[1123]no a el oficial con la iglesia, no socorrer a la necessidad de la fabrica, sino a la de el oficial con la fabrica, y luego pronuncian vn aucto en que declaran que la iglesia tiene necessidad de vn caliz o custodia que mandan al Maiordomo que la haga, si el Maiordomo con buen zelo dize que la fabrica no tiene dineros, o que esta adeudada, o si los tiene que hai otra cosa de maior necessidad que remediar, como es seguir pleitos que trae, o que se llueue y ha menester repararse, descargan sobre el con vna excommunion, y otra de embite, hasta que[1124] se concierte con el platero, y obligue a la iglesia por lo que no diere de contado, y si perseuera en no lo querer hazer, de hecho le quitan el dinero que la iglesia tiene, hasta que se obliga en nombre de la iglesia (y haze se el con cierto ante el mismo Visitador) en que se obliga el platero darlo acabado dentro de tantos meses o años, y la iglesia de tomarlo, por el precio que juzgaren tassadores de oficiales de aquel oficio, y venido el tiempo que siempre es quando el oficial quiere darlo, nombra el oficial vn Maestro de su oficio por tassador, y la iglesia otro, y estos tassan lo que les[1125] parece, y aquello es el precio. Esta es la comun pratica de estas visitas, y el mismo exemplo se puede poner en el pintor para los retablos, en el entallador para la imagineria, en el bordador para los ornamentos, y assi en todos los de mas oficios de que puede tener algun vso la iglesia, y quando no van con ellos los oficiales, dexan mandado al Maiordomo,[1126] que vaian a la Metropoli de la diocesi, a hazer la obra con tal y tal oficial, puerto caso que en la villa donde esto succede, o en la comarca haia mejores oficiales, y lo hagan mas barato que los maestros a quien el lo remite, esta es la comun pratica de esta sancta obra. O[1127]tra es (y esta no se haze en visita particular sino en las Metropolis) manda vn Perlado que se haga vna obra por vn oficial, el qual la haze, y hecha manda que todas las fabricas la tomen por tal precio, so pena de excommunion (por que no ponen otra pena, que este es el mas liuiano golpe que dan) y el oficial a quien toca se da tan buena maña, que aun con el principal cobra mui buenas costas, de quien no la quiere pagar, y por la maior parte se pagan adelantado para hazer Ir obra. En esta cuen[1128]ta entran los Missales y Breuiarios que antes hazia cada Perlado, Procesionarios, Manuales, Sacras para dezir Missa, vnos vasos de plata pequeños en forma de caliz, para el lauatorio que se da a los seglares despues de la

comunion, y todo lo semejante que adelante particularizare mas. Este es el hecho desnudo, puesto en general con mas verdad de la que yo quisiera que passara, Hare como hazen los Medicos en sus escrituras, que ponen casos particulares que han visto para conferir los con lo general, assi hizo Hipocrates en sus Epidemias, proporne breuemente dos casos**[76r]** (de muchos que pudiera) que yo vi y por mis manos palpe, en los quales examinare lo que alcançare de esta materia. En vna de las prin[1129]cipales Diocesis de este Reino, hizo el que la administraua imprimir, o dio licencia a vn Impressor, que imprimiessen vnas Sacras para dezir Missa (esta es la tabla que el sacerdote tiene delante, en el sancto sacrificio de la Missa, en la qual esta la Gloria y Credo, Canon y las demas oraciones) que es vn pliego de marca maior, y estas mando pegar en vna tabla de pino, guarnecida de vna moldura por medio y por los lados, y mando que todas las iglesias de su diocesi tomassen vna, para cada altar de su iglesia, y pagassen cada tabla a ocho reales, y assi se executo y puso por obra. El otro exemplo es de vn Prouisor particular[1130] (que passo en vno de los pueblos principales de el Reino donde yo me halle) encomendose, o encomendaron le a vn visitador vn Pintor Flamenco, que hauia hecho vnas andas de el S. Sacramento, para vn lugar, y por no se hauer contentado de ellas se las dexaron, tracta este Prouisor con vn clerigo Maiordomo de vna parrochia de este pueblo principal que las tome para ella, y esto fue en la Metropoli donde el oficial y las andas estauan, el clerigo dixo que como fuessen tales el lo haria (no las viendo ni entendiendo lo que era, ni hauiendo sobre ello mas escriptura, ni diligencia) desde a pocos dias notificanle vn aucto (de el mismo Prouisor) que nombre tassador con el que el Pintor nombrare, el clerigo dixo que no queria, y de manos a boca dan con las andas en aquel pueblo principal, y el Pintor con ellas, es de presuponer que hai ordenança (en todas las parrochias de aquel pueblo hecha por los visitadores) que el Maiordomo de la iglesia no pueda hazer compra de cierta quantidad arriba (que creo que son dos mil marauedis) sin consultarla con dos parrochianos que eligen cada año para este efecto, y son consultores y acompañados de el Maiordomo, para que no haia fraude en las compras que se hizieren, sino que passen por muchas manos, venidas las andas trato el Prouisor que las tomassen todas las parrochias para hazer la fiesta de el Sacramento (que es vn dia cada año) y cada parrochia las guardasse el año que se cupiesen, y ansi anduuiessen hechas huespedas cada año de parrochia en parrochia, junto para esto los maiordomos, curas, y consultores de todas las parrochias, y tratolo con ellos, los seglares como no eran de su jurisdicion, hablaron mas libremente que los clerigos, y rieronse de el, por que dixeron que no hauian menester poner sus iglesias en necessidad, para comprar[1131] vnas andas que en toda aquella villa (que es de VIII. parrochias y vna iglesia Colegial) no hauia iglesia que tuuiesse sacristia o pieça donde cupiessen, por que eran como la aguja de Roma, o el Colosso de Rodas, y la iglesia maior tenia vnas andas que les prestaua para la fiesta, y otra parrochia tenia otras, y de estas se seruian que eran mas comodas y mejores, que aquella carraca que les queria hazer comprar, que en efecto por ser tanta su grandeza, y tan alterosa (assi llaman aquello) corria riesgo de caerse quando las lleuassen, y podia hauer peligro y indecencia en el sancto Sacramento, los clerigos se dixeron lo mismo, aunque con menos rigor, por que como superior suio (que les podia hazer daño sin causa, quanto mas si alguna les hallasse) no le querian desaborar, al fin huuo algunos otros que por respectos particulares consentian, y otros no quisieron, y compele a los que no quieren, que passen por el concierto de los de mas, como se haze en las Esperas (y para mas necessitar los, manda so pena de Excomunion, que ninguna iglesia preste a otra cosa ninguna, siendo entonces la fiesta de el S. Sacramento) y sobre esto encarcela los en su carcel publica, los Maiordomos

seglares salen a la causa contra los curas, y contradizen la compra, el Pro[1132]uisor mandales que den cuenta de sus oficios, ellos dizen que no es llegado el tiempo en que se la pueda demandar, mas que para satisfazer le se la quieren dar, dan se la con pago, dada la cuenta (en la qual ellos alcançaron a las iglesias, y no es de creer que se la tomarian mal) pronuncia vn aucto, que los parrochianos elijan clerigo por Maiordomo, y no lo sea seglar, y priua a los seglares de la Maiordomia (esto era en dos iglesias) los parrochianos eligen clerigos (vn tercio peores en este caso que los seglares) y ellos alegan de-**[[76]v]**nodadamente contra su mandato, el insiste en su pertinacia, y procede tan de hecho, que de nueuo dio mandamiento executorio (por la parte que le cabia) contra vna parrochia que no hauia sido citada, ni halladose en el Concilio (donde dixe que algunos consintieron) por otra parte torna sobre el clerigo primero, diziendo que las tome para su iglesia, y prendele sobre ello. Los clerigos viendose tan afligidos y presos, vinieron de comun consentimiento a concertarse, en dar cierta quantidad a el pintor, por el porte y costas que hauia hecho, y trato el Prouisor con vna aldea que las tomasse, y las tomo, y cierto fue menester que fuesse el lugar sin muro, por que para meterlas no se huuiessen de aportillar, y hazer nueua puerta como a el cauallo de Troia, que en la villa que he dicho no entraron sino en la capilla de vn hospital de el arrabal las tuuieron. Vengo ahora a examinar el primer exemplo de las Sacras, lo que por[1133] parte de quien las mando imprimir y tasso, se puede alegar es, Que el es Perlado, y a su oficio incumbe proueer lo que toca a el culto diuino de sus ouejas, y de las cauañas sagradas (que son las iglesias) que Dios por su oficio se tiene encargadas, y que el deue mirar por ellas, Lo segundo que la Sacra es necessaria para dezir la Missa, y como instrumento que es necessario para el altar donde ella se dize, conuiene que no este sin ella, y aunque quiera estar (por auaricia o descuido de los sacerdotes que rigen la iglesia) el Perlado no[1134] lo ha de consentir sino que las tenga, y guarnecidas con toda decencia, y para que esto mejor se haga conuino que se diesse regla general para todas las iglesias, que vna no se tuuiesse por mas agrauiada que otra, y el oficial que las hiziesse no se que dasse con ellas (como se dixo en este mismo capitulo acerca de el Repartimiento) se hiziesse precio general, y fuessen compelidos a tomar lo que por su vtilidad se hizo, esto me parece que es lo que en su fauor se puede traer, a lo qual respondere, como si otra cosa mas alcançara contra mi mismo, tambien la propusiera. Con todo esto digo lo que tengo dicho, que esta fue vna blasfemia y vna abominacion contra el Señor, y contra su esposa la sancta iglesia, por muchas razones que ninguna tiene respuesta. La primera es la que he dicho que a[1135]qui no se trato de remediar la necessidad de la iglesia, sino a costa suia la de la persona (a quien se hizo la merced de aquel priuilegio de las Sacras) prueuolo, la necessidad de vna[1136] cosa consiste en hecho, el qual sino se prueua no se puede presumir, si aquellas sacras se instituieran de nueuo, para que sin ellas no se pudiera dezir la Missa, supierase que todas las iglesias las hauian menester, por que (como cosa hasta alli no instituida ninguna la ternia) mas la necessidad que para dezir Missa hai agora de ellas, la huuo aier, y antaño, y ahora cinquenta años, por que no se podia dezir la Missa sin lo en ella contenido, luego hemos de confessar vna de dos cosas, o que en este tiempo no se ha dicho la Missa como deue, o que muchas iglesias las tenian, lo primero no se puede dezir (que seria impiedad y bestialidad) luego siguese forçosamente lo segundo, que muchas iglesias las tenian, y por el consiguiente el mandato general que todas las iglesias las tomassen es injusto, y es cierto que aunque la iglesia alegaua que tenia Sacras, la compelian a lo que he dicho, de manera que para ser el mandato justificado huuiera de mandar que cada iglesia que no

tuuiesse las Sacras que hauia menester se proueiesse de aquellas. Esta es la primera parte de la injusticia. La segunda era de ver si cada al[1137]tar ha menester su Sacra, por que no se sigue por que haia. X. altares en vna iglesia, se digan en ella diez missas a vn tiempo, que no pueda aguardar el clerigo de la vna Missa, a la Sacra dela otra (esto puesto que de si es notorio lo prueuo) por que la Sacra aunque sea necessaria para dezir la Missa, no es suficiente para[1138] dezir la Missa (quiero dezir que sola baste para aquel efecto) que ansi como con el pan biue el hombre, no con solo pan biue el hombre (dixo Dios al tentador) demos que sin Sacra no se puede dezir la Missa, con sola ella no se podra dezir, sin Missal, Caliz, Ara, Casulla y todo lo de mas necessario a la Missa, pues por vna misma razon, o no se ha de mandar que cada altar tome vna Sacra, o se ha de mandar que cada altar tenga el ornamento entero para dezir Missa, sin esperar el vno a el otro,**[77r]** por manera que inconuenciblemente queda[1139] prouada la causa (que he dicho ser) deste pecado que no pretendieron remediar los altares con las sacras (pues que en ellas solas no esta su remedio sin los demas instrumentos) sino a el que tuuo la merced de las Sacras, con los altares. Esta es la basa, y principio deste pecado abominable, que contra Dios se haze, y a el se resueluen todas estas visitas, digo las que se hazen sin zelo de Iesu Christo. Mas demos que todo esto sea sufridero, que respuesta ternan a la tassa, de apreciar en ocho[1140] reales vna tabla? que Dios (cuias sanctas palabras en ellas estan escritas) sabe ser verdad, y que la digo en lo que escriuo, que tanteada la impression, y guarnicion, no estauan cada vna mas en dos reales, que en dozientos, y yo las dare a Real cada vna (dela misma qualidad) por que ganare otro, mas tal ganancia nunca entre en poder de Christiano, y sobre todo no fueron de seruicio las Sacras: porque luego se hendieron. Pues que diremos de quien las mando tomar? y del successo que tuuo, no quiero passar adelante, sino que Dios haia piedad de todos. Del otro exemplo de las An[1141]das andariegas hai que notar, la necessidad que las Iglesias tenian de aquella fantasma, y la impression que se hazia, a los que con zelo de Dios boluian por el patrimonio de su esposa la sancta Iglesia. Resoluiendo ahora este[1142] contracto, y hablando en Romance claro, digo que este contracto es el de Iudas, porque reciben precio por vender a Dios, a titulo de paz, el Iudas es el mal visitador, o el mal juez que lo manda, la paz es, entrar con titulo de que quiere hazer bien a la Iglesia, y es señal para venderla, el precio es, la campanilla de plata,[1143] o el perfumador, o otra pieça que le presenta el platero, o la imagen, el pintor, y ansi por el consiguiente los demas oficios, y sino a ellos, a sus criados, allegados, o parientes, por cuio medio entran en su gracia, y esto pagan a costa de las tristes Iglesias, mejor diria de sus animas. Quien quisiere no errar en esta[1144] materia, lea a Esdras, y a Nehemias, y entenderan como se deue administrar la hazienda de la Fabrica de las Iglesias, y tenga estas cinco Reglas: La primera, que nunca tenga a la Iglesia en necessidad, ni sin ella; en necessidad, porque no ande alcançada, ni sin ella, por que los Maiordomos quando tiene poco caudal la Iglesia, no lo hurtan, y si tiene mucho, (por aprouechar se dello) dañan a la Iglesia: La segunda, que no compre cosa, de que la Iglesia no tenga mucha necessidad, proueiendo siempre lo que mas ha menester: Lo terce[1145]ro, que pudiendolo comprar hecho, no lo de a hazer, porque vera lo que compra, y no podra ser engañado en la cosa, ni en el precio: Lo quarto, que hauiendose de dar a hazer, si es obra de qualidad (assi de edificio, como pintura, ornamento, o de plata) ante todas cosas se informe, de otras Iglesias que tengan hechas otras obras semejantes a la que el manda hazer, y conforme a aquellas saque por escrito las condiciones y costa con que

quie[1146]re la obra; y la apregone en todas las partes, donde haia Maestros de aquel menester, y les señale plazo (y aun prometidos si la obra lo sufre) para que vengan a tratar de ella, y con esta diligencia, cada Real de prometido auentajara ciento a la Iglesia, y cien mil a su anima. Tassadores ni por imaginacion los admita por que andan los vnos con los otros a tornapeon Polo tassa la obra de Felipe (como el otro quiere) porque Felipe tasse mañana la suia (como el quisiere) Lo postrero y principal se ponga por delante, que Dios sabe mucho en[1147] todos los oficios (para ser engañado) y que ama entrañablemente a su esposa la santa Iglesia, cuia hazienda le pesa ver en poder ageno, el nos de su gracia para que por nuestras passiones no hagamos mal a la Iglesia, que tanto bien nos haze.

De los Cotos, y Prematica de el Pan.

COto y Estanco son vna misma cosa, sino que Estanco es delicto hecho por vn particular, y Coto es Lei hecha por el Rey, lla[1148]ma se Coto (en Castellano) lo que se veda, y acotar es vedar, y assi se dize Coto el vedado de caça, lo mismo quiere dezir Dehesa, porque es defendida, sino es al ganado que acogen, poner el Coto, es de las cosas supremas de el Rei, porque es poner precio en hazienda agena, lo qual solo el Rei puede hazer, y assi la Prematica del pan entra en este titu-**[[77]v]**lo de los Cotos, materia harto disputada en esta era, y bien poco entendida, El M. Mercado hizo vn tratado particular de ella, contra otro de vn Iurista (que io no he visto) las questiones principales desta materia toca, mas ninguna prueua (a mi parecer) ninguno dellos, yo tocare los puntos que me parecen mas sustanciales, y prouare los como mejor pudiere, el[1149] primero sera si esta Lei obliga en conciencia a pecado mortal, el segundo si comprehende a los clerigos, el tercero si se puede exceder de el Coto de la Prematica, el quarto (deuia de ser el primero) si es justa la prematica. Materias altas, dificiles y importantissimas, que cada vna pedia su tratado particular, pretendo de tal manera ser en ellas breue, que lo que otros en libros enteros no haian hecho, yo conforme[1150] a mi poco ingenio las resuelua. Lo primero depende de vna question mui reñida, si la Lei seglar obliga en conciencia, y a peccado mortal al subdito de quien la hizo, el M. Mercado (en el tratado que he dicho) passa con la Doctrina vulgar que refiere de los Teologos, que la Lei para obligar a su obediencia, ha de ser justa, yo en resolucion digo lo contrario, que justa, o injusta (como sea Lei) ha de ser obedecida de el que es subjeto a quien la hizo, y como el Legislador quiera que obligue a pecado mortal, se comete el que va ontra ella, esto prueuo por Autoridad y por Razon, la Autoridad es el precepto del Espiritu sancto pronunciado por los Principes de[1151] los Apostoles sanct Pedro y sant Pablo, que en suma nos mandan obedecer a las Potestades superiores, y Señores seglares en conciencia, aun que sean Discolos (que quiere dezir dificiles y rezios en mala parte que es injustos) no se que mas claro lo puede dezir[1152] sanct Pedro: porque el manda que en conciencia obedezcamos al que fuere injusto, la Lei justa, para todos es blanda y suaue, la injusta es la que tiene aspereza, y esta manda que sea obedecida en conciencia, luego qualquiera Lei obliga en conciencia: pues ninguna Lei puede dexar de ser justa, o injusta, lo que es justo aun que lo mande Lutero, o Mahoma, se ha de hazer, no por quien lo manda, sino[1153] por lo mandado que es justo, quando la cosa es injusta, o rezia, alli entra el merito de obedecer a mi señor, no entiendo de injusticia contra otra lei natural, o de Dios, porque ya la otra lei que es de maior señor, me obliga primero que estotra del hombre. Ni por esto quiero excusar al que haze lei injusta, pero si lo es, o no? a Dios tiene

de dar la cuenta dello, y no a su vassallo, el qual no es juez para juzgar a la lei, que a el se tiene de juzgar, si no subdito della, para obedecerla, por que implica contradicion, que io sea superior, de la lei que es mi superior, subdito de la lei, a quien yo he de juzgar si la deuo obedecer, o no, esta doctrina fue de la Serpiente a nuestros pri[1154]meros padres, que les dixo que juzgassen lo que Dios les hauia mandado, que no era justo mandato, porque sabia; que comiendo la fruta vedada, sabrian de bien y de mal, y se les abririan los ojos, y assi lo hizieron, y supieron harta mala ventura. Este es el fundamen[1155]to de la heregia, que quieren los Hereges juzgar lo que se les manda, y a la iglesia, y no ser juzgados della. Aliende desto todos los estados del reino (y el primero el Ecclesiastico) tienen hecho Omenaje, y juramento de obediencia[1156] al Rei, pues si el Rei manda que en conciencia se guarde la Lei que el haze? perjuro es quien no se obedece, assi el clerigo como el seglar, porque el juramento que las cabeças maiores hizieron a el Rei, nos obliga como si nosotros lo juraramos, y el Rei puede castigar al clerigo, por el delicto de inobediencia que hiziere (como lo haze y sin peccado)[1157] echando le del reino, y quitandole las temporalidades, por que el Rei esta obligado a tener sacerdotes en su tierra, mas no especialmente a este, o aquel, y assi el daño que hiziere al indiuiduo, no deshaze a la especie (que es el estado sacerdotal) mas si destruiera a la especie, quedaua el indiuiduo destruido, esta es la declaracion de nuestra doctrina. La razon forçosa que no tiene respuesta es la siguiente. Este Coto de la Prematica del pan es Real, y[1158] no personal, que es dezir que se funda en el pan (que es cosa) y no en la persona del clerigo, la cosa es el pan que esta en el reino, y a aquel pan se pone el precio, sin considerar cuio es, el Priuilegio (que el clerigo alega) es puro personal, concedido a su propria persona, por esto no se puede estender a la cosa, y assi**[78r]** es equiuocacion la que hazen, por no entender los terminos del Derecho. Este es el punto mas fuerte desta materia, y que no tiene respuesta, presupuesto que la cosa se considera por de principal, y la persona por acessoria, en quanto se endereça a defensa de la cosa.[1159] Este principio es de grandissimo vso, para en todas las cosas seglares de los Clerigos, personas y lugares sagrados. Otra razon para lo mismo, mediante valer el pan por la prematica en precio conuenible, estan todas las de mas cosas en precios mas moderados, de lo que estuuieran si el pan valiera caro, si el[1160] Clerigo goza deste barato del publico en todo lo que compra, y se haze con el vn extremo de el Contracto, no puede rehusar el otro, que es dar el pan que el tuuiere, a el precio por donde le dan los otros, que son causa que el compre barato. Esta razon tan poco tiene respuesta, ni la terna ante Dios el Clerigo que se quiera valer de Iesu Christo contra Iesu Christo, y de ser clerigo para no ser clerigo, sino recaton[1161] de pan, mire a Iesu Christo nuestro saluador, que sus discipulos (estando ciegos, incredulos y frios en el castillo de Emaus) solo le conocieron en el partir del pan, en esto se conoce Iesu Christo, y no en entroxarlo, el verdadero Silo y troxe de el Obispo, y de el clerigo (y de todo Eclesiastico) es el estoma[1162]go de el pobre, alli ha de ensilar su pan, y no en graneros muertos, nuestro Maestro y señor Iesu Christo nunca mando guardar su pan, sino quando no huno a quien dar lo, que fue quando sobraron las doze espuertas, y si lo mando guardar, fue para tornarlo a dar, quando hallasse quien lo huuiesse menester, y para darnos exemplo. Vengo a el otro punto, si[1163] podra lleuar mas de la prematica, tiniendo le mas costo? Digo que no, la razon verdadera es, por que ni el Rei ni la prematica necessitaron a aquel hombre a que sembrasse, y assi quando se dispuso a sembrar, fue a su riesgo, como hemos visto sobre el costo de las cosas, y estar le su cosecha

en poco, o en mucho, es extrinseco al Contracto que tiene hecho con la prematica, y como si el solo cogiera mucho pan, y no otro ninguno, no le obligara la prematica a que lo diera a menos del coto que esta puesto, por la misma razon, cogiendo poco no puede lleuar a mas del coto, Vengo al puncto mas principal que es la Iusticia dela Prematica (a que el Maestro Mercado endereça su Tractado contra el Iurista) si es justa, o no? por que segun el, no siendo justa no obliga a su obediencia, quanto mas dexara de obligar en conciencia, su prueua es esta.[1164] ¶ Quanto a esto supongo lo que todos confiessan, que esta Pragmatica es justa y necessaria, ansi para todo el pueblo, como gananciosa para los labradores. &c.

¶ Esta es su prouança a la letra, y pareceme[1165] flaca, y conforme al Refran, porque? porque si, que es, presuponer por prouado, lo que deue y quiere prouar; desta manera yo prouare la Quadratura de el circulo a Archimedes, y a Copernico el mouimiento de la tierra, y todo lo que los Filosofos no pueden prouar.

¶ Veamos por nuestros principios, si esta Lei es justa? digo que es justissima, por que[1166] se resuelue en que vieda el Estanco de el pan que es la cosa mas necessaria que hai en la Republica. Este pan forçosamente ha de estar en dos generos de hombres, o en quien lo coge, y tiene de su cosecha, o en quien lo compra para vender a otros, en los primeros entra quien lo tiene de renta, porque aquello es su cosecha, y en los segundos los arrendadores, que no lo cogiendo, lo han por arrendamiento, que en efecto es compra que hazen, con la renta que pagan a el señor de ella. Estos dos generos de gentes (respecto de los demas hombres[1167] de la Republica) son muy pocos, Y quasi se reduzen al vno, de los que compran, por que el pobre labrador, aun lo que ha menester para su año, no puede sustentar, y le es forçado vender lo a menosprecio, a quien despues se lo torne a vender mas caro que de el lo huuo, de manera que fe resuelue a solos los Recatones y arrendadores que tienen esta mercaderia, por donde siendo Estanco ha de tener[1168] el precio que ellos quisieren, y no el que a la Republica y bien comun conuiene, este precio como le ha de medir la auaricia del que vende, y la necessidad del que compra, forçosamente ha de ser infinito, por donde el Rei (de obli[1169]gacion precisa que a su oficio tiene) esta obligado a quitar este Estanco, lo qual no se puede hazer, sino es comunicandola mercaderia a to-**[[78]v]**dos, mas como no todos tengan caudal para proueerse, aunque se la comuniquen, no basta la Lei que antes hauia de que nadie comprasse pan para reuender, conuino poner el pan a precio señalado, de donde no pudiesse subir, el qual fuesse maior que el mas subido que los Recatones dauan a los Labradores por su pan, y de esta manera el Labrador no queda agrauiado por la Lei, y fuesse menor de el mas baxo en que los Mercaderes le vendian (porque ellos nunca venden, sino en carestia que ellos mismos hazen) y assi se quitasse el Estanco, y se refrenasse su codicia,[1170] por esto se hizo la Prematica, la qual sin daño de el Labrador remedia el Estanco, y daño de la Republica, porque el Labrador (que ha de ser fauorecido) no lleua menos por su pan que antes lleuaua, y a el Recaton (que delinquiendo hauia de ser castigado) le haze bien, quitandole la ocasion de delinquir, y multiplica los mercadores de el pan, que en lugar de diez que lo hazian en gruesso a sus tiempos, haia muchos. Porque sabiendo el Mercader que aunque se atreua a la Lei del entro[1171]xar, despues que haia entroxado el pan, no lo puede vender al precio excessiuo que solia, sino a otro (que la ganancia es mas moderada de lo que su codicia le manda) buscara otra grangeria de mas fruto para el, y de menos daño para la Republica, y assi estara el pan en comercio, y cada vno sera Mercader de lo que ha menester, y no de lo que los otros no han menester (que es el darselo a peso de oro) Esta es la razon de la justicia

de la Prematica la qual no conuino presuponer, sino prouar. Dos Prematicas semejantes a esta, refiere Da[1172]mian de Goes (en la Historia del Rei don Manuel de Portugal) las quales dize hauer visto en Ingalaterra, que en su tiempo se hizieron para remediar semejante caso que el nuestro, la gran carestia que hauia de carnes y de pan, la de el pan fue, que ningun Labrador pagasse la renta en pan, sino a dinero, porque todos huuiessen de vender el pan para hauer el dinero: la de las carnes fue, que ninguno pudiesse criar mas que cierto numero pequeño de vacas (como quinze, o veinte) porque todos criassen. He referido estas dos Leies, para que se entienda que la sciencia de las Leies es vna misma en todo el mundo, porque se fundan en la razon natural (que es general en todas partes) aunque della salgan Indiuiduos dife[1173]rentes, y aun contrarios, porque estas dos Leies se fundaron en quitar el Estanco que en aquel Reino hauia, mas como Ingalaterra es rica de bastimentos, y pobre de moneda, el Estanco de el pan no se hazian los Mercaderes (como en Castilla) sino los que lo tenian de su cosecha, y assi conuino necessitarlos a que vendiessen, y en Castilla al contrario (necessitar a el mercader) que no comprassen. Esto es[1174] entender Derechos, pesar las causas de ellos, y conjeturar la fuente de do procede el mal, para remediarle, y mas los que tratan negocios de Estado y gouierno que han de hazer las Leies, que no quien ha de declarar las, o vsar de las hechas, y assi les es y muy necessaria la Histeria. Esta es la justicia de nuestra[1175] Prematica, la qual solo podia tener vna injusticia, si quien la manda hiziesse vna Lei para si, y otra para los subditos, que es lo que el Euangelio dize de los Fariseos, que ponen a los de el pueblo cargas incomportables que lleuen, y ellos no las tocan con el dedo, esto aunque la Lei en su sustancia fuera justa, la podia hazer parecer injusta, como por el contrario la Lei que en si fuesse injusta, o rigurosa, la haze parecer justa y blanda, ver que el Legislador passa por ella, y se funda en el precepto natural, que no quiere mas para si que para los otros, esto hizo el Rei nuestro señor que se subjeta a su propria Lei, y el primero[1176] que la obedece, y quien en obedecer la mas pierde, y en mas riesgo pone su patrimonio, es el Rei, diran me en que, o que pan tiene el que venda? digo que sus Tercias, Maestrazgos, Arrendamientos de Dehesas, y Molinos a pan: todo esto se vende a la Prematica, y no es exceptado, sino que debaxo de esta condicion se arriendan todas estas rentas, y las toman los Arrendadores, los quales tanto menos las suben y pagan de ellas, quanto por e[1177]sta condicion se les abaxa de lo que ellos dieran por arrendar francamente, y sin coto, ni Prematica, sino a sus auenturas. A esta misma Prematica subjeta el Rei todo el pan de las Iglesias, Fabricas, Colegios, Hospitales, y lugares pios que consisten en Vni-**[79r]**uersidad, y se administran por arrendamien[1178]to, no queriendo menos para ellas que para si, y ningun Eclesiastico hai que diga que en ello son agrauiadas, deuiendo mirar mas por lo general de ellas, que por su caudal particular de ellos, pues si nuestro Rei y señor subjeta a si, y a su hazienda, a su propria Lei, y toma la vandera en la mano para enseñarnos como hemos de obedecerla? por que los Eclesiasticos no seguiran la vandera de su Iglesia, y hazen lo que ella haze? y sino es justo, no la dexen in defensa, aleguen por ella contra la Prematica (y entonces justificaran algo su interesse particular) y vistas sus razones, es de creer que el Rei si hai agrauio, le emendara para todos, y si no le hai, que daran satisfechos,[1179] y como dixo el Profeta Elias, no andara Israel coxeando, sino todos seremos vnos, o de Dios, o de Baal, y no haura diuision de Leies. Esto es lo mas sustancial que sobre la Prematica me ha permitido dezir, la breuedad que soi obligado a tener en la parte, por no ser prolixo y pesado en el todo.

Venta de Oficios.

LA vtilidad y necessidad de este Capitulo es muy maior de lo que se puede explicar, por el comun abuso que hai y corrupcion en esta materia, assi en el Delicto que por si es malo, mas no tan pernicioso en sola su sustancia, como en los males que de el proceden, que son quantas falsedades hai de Escriuanos, y Vandos en los pueblos. Tratare el Todo y sus partes lo menos mal que pueda. Esta Venta[1180] es en vna de dos maneras, o la haze el Rei, o otro particular. La Venta que haze el Rei no es subjeta a Lei alguna, y por el consiguiente no es injusta, porque no es contra Lei; que la Lei ordinaria (como hemos visto) en lo que no es contra Derecho natural, o de las gentes, no obliga a el Rei que la hizo, aunque expresamente no la derogue, porque haziendo lo[1181] contrario della, con las obras es visto derogarla. Las necessidades de los Reies son muchas y quien los juzga es (como dize el Refran de el mal vezino) que ve lo que entra, y no lo que sale. Para defensa de nosotros mismos, y para remediar otras necessidades particulares (viendo se en ellas) son forçados a valer se de donde pueden: assi escriue en su Historia el Guiciardino, que lo hizieron los Venecia nos, en aquella peligrosa guerra que tuuieron en tiempo de el Papa Iulio. II. y quando tal necessidad se ofrece, que se haia de criar nueuamente Oficio para vender, o vender el ya criado (presupuesto que no se excuse) seria mui[1182] mejor para la Republica, o cuerpo de oficios contra quien se haze, seruir con ello a su Magestad, y impedir la nueua creacion, o Venta de aquel oficio, y a el Rei y Reino, y buena gouernacion, le estara mejor (pues no pierde nada de lo que ha de hauer de el particular, y gana lo que a el bien publico se le acrece) dar lo antes a el Publico por menos, que a el Particular por mas, pero hai algunos particulares tan endemoniados, que por verse con mando, de tener voto para poner quantas nuezes dan a blanca, y ventana para los toros, ponen a si en necessidad, y a la Republica en perdicion, y daran el anima a cuia no deuia de ser. Assi mismo se pueden vender, los oficios de que el Rei expressamente haze merced para que se vendan, como el que da a vna dama para su casamiento, o a vn Embaxador estrangero, estos claro esta que no los da para que los siruan, por que no pueden, sino (aunque no lo expresse) para que se aprouechen de ellos, lo qual no puede hazer, si no es vendiendolos, este es el primer miembro en el qual no hai que poner duda que es passadero. El[1183] segundo de las personas particulares tiene otra diuision, o es de particular que le renuncia con facultad Real, como se haze en los pueblos Realengos, a donde son los oficios perpetuos, O le vende señor particular, qualquiera que sea de estos dos casos (como no sea el Rei en persona) es la resolucion, que no se puede hazer, y que es abominacion grande que repugna a el Derecho escripto, y de las gentes, lo qual conuiene examinar, aunque la buena memoria de el Licenciado Tello Hernandez (en las Leies de Toro) lo tracto con harta diligencia, otros lo disuaden, mas ya he dicho que la disuasion es especie de permission, yo no trato sino de condenar, o absoluer: el Lector quando mis razones no le conuencieren, las dexe.**[[79]v]** La primera razon es la que trae Tello Hernandez, que estas renunciaciones son contra[1184] Lei, y que expressamente el Rei quando las passa, dize con que el tal oficio no sea vendido, pues en que juizio cabe admitir presumpcion contra las palabras expressas de la prouision, y dezir que el Rei lo sabe, y que la Lei tacitamente es reuocada, confirmandola el de nueuo, especialmente que la Lei es escrita, por que no se ha de guardar? Y sino es justa, por que la dexan estar en el cuerpo de las leies? el Rei sanea su conciencia con aquello que[1185] dize, pues podia sanear la haziendo lo contrario (como esta dicho) y assi todo el cargo de conciencia, carga sobre el que vende el oficio, y sobre el que se compra para irse de compañia al infierno.

Esta razon de Tello Hernandez confirmare adelante. Vengo a lo que hazen los Señores en sus señorios, todos tie[1186]nen estudiada la doctrina de sancto Thomas (en vn tratado a la Duquesa de Brauante) por que aquel tenemos por buen letrado, y por buen medico, que en el pleito, o enfermedad que tenemos se hallamos a nuestro gusto) y puesto que su sanctidad y doctrina fue de tan gran lumbre en la Iglesia de Dios, solo el Espiritu sancto tiene este priuilegio, que su doctrina haia de ser creida, y no juzgada, todos[1187] los demas que como hombres escriuieron, estan subjetos a el juizio de el Lector, y aunque comunmente en esta parte el glorioso sancto no es seguido, ya que su doctrina no se puede defender, puede se excusar: porque el hablaua con la Duquesa de Brauante, cuio señorio (alomenos en quanto a esto) era supremo, y no reconocia superior, y de estos no se[1188] trata, sino de el particular que es subjeto a otro, el qual no tiene del Señor supremo derecho de criar oficiales, sino de elegirlos, por que vn señor de los de Castilla no puede hazer Regidores, ni Escriuanos en su pueblo, mas delos que el Derecho tiene estatuidos, aun que tiene facultad de elegirlos, Esto que de si esta claro prueuo, si este señor quisiesse sentarse en aiuntamiento por Regidor, pregunto si podria? digo que no, por que si algun oficio el representa, es el de Alcalde, y aun por Alcalde no se podria sentar, para que despues fuesse ante el la apelacion, porque passando la primera instancia ante el, no puede conocer, ni dar quien conozca de si mismo: aun que puede el nombrar a dos diferentes juezes, que en su nombre conozcan el vno de el otro, demanera que sentado el señor por Alcalde, no podria nombrarse a si mismo por Regidor, por[1189] que el oficio del Regidor es contrario al de Alcalde, y para tener con el igualdad en el gouierno, sigue se inconuenciblemente que el señor no puede ser regidor de su pueblo. Lo[1190] qual no es en el Rei, que es señor absoluto, y fuente de la justicia, de el qual la toman todos los otros, y el la puede resumir en si, en todo y en parte (como fuere seruido,) y el señor particular a quien del se deriua, no tiene sino el derecho de la election, y el que elige (de derecho es principio per se noto) que no puede lleuar cosa alguna por la election, y esto se prueua, por que la election es acto de Iurisdicion, y la Iurisdicion ha de ser gratuita, por que no es suia, y contratandola en qualquiera manera que sea, es contracto de cosa agena, de manera que (sino me engaño) queda demonstrado, que no puede lleuar interesse alguno por el oficio que prouee, ni recebirle, aunque el proueido se le de de gracia, sino que ha de buscar el mas suficiente para aquello que prouee, y no se buscando, ni descarga su conciencia, ni la de el Rei que se lo proueio. Por la misma razon no puede passar[1191] oficio por renunciacion, ni que el renunciante lleue nada de aquel en quien renuncia, por que este Contracto de tres personas, se resuelue en dos, que es lo que lleua el renunciante, es visto lleuar el señor que passa la renunciacion, y que dello se haze merced: pues esto el no lo puede lleuar por si, luego ni por otro, ni para otro. Dira a esto el señor, que el Rei le tiene dado todo su poder (y como susti[1192]tuto suio en todo lo que el puede) pues el lo puede hazer en el todo, tambien el en la parte, en que esta sustituido. Digo resolutamente que no solo el Rei no se lo tiene dado, pe[1193]ro aunque quiera, no se lo puede dar, ni si de hecho a alguno lo diesse, y dello el se aprouechasse, dexa de cometer el delito, o pecado, que cometeria quando lo hiziesse sin que se lo huuiesse dado, la razon es: porque el Reino quando se entrego al Rei, cedio en el to-**[80r]**do el derecho que tenia sobre los de su Republica, el vso deste derecho, aun que es delegable, no lo es la propriedad, que no puede[1194] el rei passar en otro tercero el derecho sobre la parte, que el tiene sobre el todo, aun que sea en su hijo primogenito heredero, podria el dexar de ser Rei, y hazer Rei a otro: pero en haziendolo,

tan subjecto que daua (el que dexo el reino) a el Rei nueuo, como el mas triste particular del reino, como esto se vee particularmente en los Religiosos, que el Perlado acabado su tiempo, si eligen a otro que antes era subdito suio, tan subdito queda de el que antes lo era suio, como el de ahora era su subdito siendo el Perlado. En el tiempo antiguo Diocleciano en vida renuncio el Imperio,[1195] Y en el nuestro la gloriosa memoria del Emperador y Rei don Carlos (primero deste nombre, nuestro señor natural, en vida renuncio estos reinos en el Principe don Felipe nuestro señor, su Primogenito heredero, y natural successor, el Principe quedo hecho Rei, y don Carlos se quedo tan subjeto como yo, y el mando que en este reino despues el tuuiesse, era precario, con sentido mas no natural, sino como el Rei permite a vn tercero que ningun derecho huuiesse tenido en el, y estaua obligado a llamar a su hijo mi señor, y por tal reconocelle, solo se quedaua la superioridad natural de padre y hijo, que esta por ser derecho de sangre, ni se puede renunciar, ni perder: mas por natural que es, ha de ser subjeta, y prestar obediencia a la otra de Rei, que es mas[1196] natural porque es publica, y por el consiguiente maior. Leemos que Q. Fabio viniendo por Legado del pueblo Romano a su hijo, que era Consul, la primera vista que le hizo (estando en su tribunal) entro sin ningun respecto como a su hijo, y el hijo mando a los Lictores que le sacassen a fuera, y le hiziessen que entrasse con la humildad y respecto que a la autoridad del Consul se deuia. Entonces el padre dixo, Ahora se que he engendrado Consul: porque para[1197] tentar si mi hijo sabia ser lo, hize lo que he hecho, y luego entro como deuia. La razon desto es la que arriba dixe, que cada cosa en el ser que se considera, no puede produzir de si, mas de vna relacion de aquella cosa, y si mas produxere sera segun diferentes consideraciones, como si aquella cosa fuesse diferentes cosas, desta manera el Rei don Carlos nuestro señor en quanto Rei era vno, y quanto a esto produzia Relacion de Rei, en quanto padre de su hijo otro, y produzia relacion de padre, dexo de ser Rei, luego pierde se aquella relacion, y produze la que de nueuo entra en su lugar, que es la de subjecto, y quedase la de padre que no se pierde, de esta misma manera el Rei si esta enfermo y se cura con vn Medico[1198] vassallo suio, en quanto Rei señor es de su Medico, mas en quanto enfermo subjecto es de el que a el le es subjecto, y el Medico queda por su Rei y señor en aquel caso, en el qual tiene de ser obedecido, a pena de hazer el Rei lo que no deue, Demanera que tenemos eui[1199]dentemente demonstrado, que el Reino es vno, y no puede estar sino en vno indiuisiblemente, y assi como Dios en todo y por todo es vno solo, de si, por si, en si, no subjecto ni capaz de diuision alguna, y la Anima es vna sola, y en el cuerpo sola vna cabeça que le rige, ansi en este Mundo inferior (que es hecho a molde de el Vniuerso) no puede hauer mas de vna potencia suprema que le rija, a quien todas las de mas presten obediencia, y [1200] reconozcan señorio, y el no puede destruir esta dignidad, ni diuidirla, aunque la puede dexar del todo, y anticipar el oficio de la muerte, mas teniendola ha de ser Rei, lo qual no seria si pudiesse hazer otro como el, demanera que el poder consiste en no poder, y lo que puede dar (en nuestro caso) es el derecho de eligir, por que no es el supremo señorio, mas criar oficios de nueuo es supremo señorio, como priuarse de la apelacion, o de el de el derecho de la moneda. A esto me opornan dos cosas, lo primero, que en Roma huuo muchas ve[1201]zes dos Emperadores, y en tiempo de la Republica hauia dos Consules, y los Lacedemonios tenian dos Reies, y fueron Republicas bien concertadas. Lo segundo, que el Rei puede nombrar y nombra vn Gouernador, o Presidente a quien da sus vezes para passar estos oficios, y hazer todo lo que su propria persona puede, luego ningun impedimento hai que lo que haze con

aquel en el todo, no pueda hazer con otro en la parte (pues es menos) y dale el mismo poder. A lo primero respondo,**[[80]v]** que aquellos dos representauan y eran vno[1202] solo, como la sentencia que firman quatro Oidores por de vno solo es hauida, A lo secundo digo, que a el Presidente no se le da Derecho alguno, sino cometese le la execucion de el, que es como si el Rei le huuiesse dicho aquello que el Presidente de si mismo haze, y cometele la execucion de ello, y assi lo que el haze, en nombre de el Rei lo haze,[1203] y no suio, pero en el particular que tiene la jurisdicion, da se le Derecho para que por si lo haga, y este no puede ser sino limitado, que si fuera como el Presidente bien se le podia dar general, y assi queda prouado que el Rei no puede dar el Derecho Real supremo que el tiene, ni puede hauer muchos Reiezitos, y sea el Reino como manojo de ajos que tenga tantas cabeças como ajos hai en el. Resuminedo[1204] la materia, el Rei puede eligir en los oficios a quien quiere, y el particular a quien deue, y eligiendo a el menos bueno (hauiendo otro mejor) peca mortalmente, y esta obligado a dos restituciones, vna a el mejor a quien lo quita, y otra a la Republica a quien quita el vso de el mejor, por que a entrambos es deudor, y no pagando a cada vno su deuda, se la deue restituir. Estemos ahora a cuenta, este dinero que a el eligido lleuan por el oficio, o suple la habilidad que le falta a el elegido, o a la Republica el daño que por su election le viene, lo primero no puede ser, por que seria tomar a Dios su oficio, que es dar la habilidad[1205] o suplirla, y seria dar que el mas rico fuesse mas sabio, pues ternia dinero con que suplir su inhabilidad, y el pobre forçosamente huuiesse de ser ignorante, y a esta cuenta Simon Mago (que tenia dineros) pudiera dar la gracia de el Espiritu Sancto, y no S. Pedro que carecia de ellos, Lo segundo, la Republica no recibe este dinero, por que siendo ella dañada, haura el Señor el dinero de el daño que ella recibe? siendo el mismo causa de el, y no siendo señor de la Republica, pues los proprios de el, son distinctos de los proprios de ella. Por esta sola razon se salua lo que el Rei[1206] haze, que de otra manera tan condenado fuera su hecho, como lo que haze el señor particular, que aunque la Republica recibiesse daño de la election por el Rei hecha, a ella misma se le restituie el dinero que por el daño se lleua, pues se emplea en otra cosa que ella estaua obligado a pagar. Esta es la razon para que he ordenado todo lo que he dicho, por donde lo que el Rei haze en este caso es sufridero y permitido. Demos pues que el señor[1207] particular prouee a el mas digno y suficiente, digo que hai el mismo peccado que si no lo fuesse (excepto que no hai mas de vna restitucion a el mismo proueido) por que si es suficiente y mas digno? el oficio le es deuido, y es acreedor de el, pues en que razon cabe que, el deudor se pague de el acreedor por pagar le la deuda? siendo a ello naturalmente obligado. Por la misma razon, el Regidor (que con[1208] los de mas de su aiuntamiento tiene derecho de proueer algun oficio) podria lleuar dineros por su voto, o consentir que otro con su voluntad los lleue, y el Estudiante lo mismo a los opositores de la catedra en que el es voto, y con mas razon los podrian lleuar el Regidor y el Estudiante, pues quanto a su voto son tan señores de elegir, como el Señor en el todo para eligir el oficial, y aun no pueden dexar de errar menos, por que si ierran, quedan otros que acierten, y puedan emendar su ierro, y si todos erraren? seran parte de el ierro, y no el todo, mas ninguno haura por bestial que sea, que no confiesse que el tal Regidor o estudiante (que por si o por otra persona lleuasse dineros por su voto) aunque votassen con justicia, pecan mortalmente contra Dios, y esta obligado cada vno de ellos a[1209] restitucion de lo que lleuo, si vota contra justicia? esta obligado a dos Restituciones (como esta dicho) la vna a la Vniuersidad a quien dio ruin ministro, y le quito el bueno, la otra a el

que por culpa de el votante perdio la catedra, o el oficio, y no entienda que con solo restituirle el valor de la catedra cumple, sino con ello todo lo que el con la catedra interes[1210]saua, como si teniendola, le proueieran algun oficio, o se casara mas auentajadamente, ni piense el estudiante (vn engaño en que muchos estan) que por que no se lleue la catedra por su voto, no esta obligado a restitucion, por que aunque se lleue con mucho excesso, si el voto contra su conciencia? esta obligado a lo mismo que si por su voto se lleuara, por que**[81r]** ya hizo el delicto quanto en si fue, y por hazer cada vno por si esta cuenta, resulta el vniuersal que es la perdida de el perdidoso, Muchos (que despues conocen su pecado) piensan que se restituien con meterse frailes, y en[1211] gañanse, que puesto que de por si es obra virtuosa, el daño recebido no se paga a quien se deue con psalterios rezados, ni con aiunos, que aquello es precepto de su orden, que aunque no quiera lo ha de hazer, y el tomar la orden no satisfaze a el agrauiado, sino que (quando de otra manera no pueda) se le proste a sus pies, y haga lo que el honestamente le mandare, y si el se satisfaze con que tome la religion con ella cumple. Tornando a nuestra ma[1212]teria, esto mismo digo de el que tiene derecho de eligir oficiales, que esta obligado de eligir a el mas digno, y mejor que pudiere, no solo sin interesse, mas quando conuiniere dar se le, esta obligado a ponerle de su casa, pues se quiere encargar de la jurisdicion, y tener aquella preeminencia, forçosamente la ha de tomar con su carga, y si no le satisfaze, dexela que no faltara quien la tome como el no la quiere con esta carga. Mas que diremos[1213] de los oficios seglares que se proueen en lo Abadengo, don de creo que si aca lloramos con vn ojo, alla no deuen de bastarlos de Argos que eran ciento, Dios lo remedie todo por su infinita bondad, y no permita, que quien nos ha de enfrenar en la virtud, nos sea espuela para el peccado, Resolutamente se ha de te[1214]ner, que el Eclesiastico que recibe interesse, por la prouision de oficio seglar (cuia election este a su cargo) o consiente que otro lo reciba, directe o indirecte, por Renunciacion o por otro titulo, peca lo mismo que he dicho de el seglar, y mas comete Simonia clara, linda y expressa. La primera parte parece me que esta prouada en el Seglar, lo mismo es en el Sacerdote. Lo segundo prueuo, Todo lo que[1215] se ha por respecto de la Iglesia es hauido por cosa Sagrada, por que aunque la cosa en que se funda no lo sea, es lo el derecho con que ella se administra, el exemplo esta claro (como veremos en el Derecho de el Patronazgo) el patron de cosa seglar adjudicada a la iglesia, que recibe interesse por elegir, o presentar a aquella cosa (assi como es a Colegio, Hospital, o lo semejante) comete Simonia, pues si en nombrar vn Escriuano el Eclesiastico, tiene aquel derecho de el nombramiento por la Iglesia, aunque la escriuania sea profana, el Derecho de el nombramiento sagrado es, no creo que esto tiene mucha dificultad, sino en[1216] quien quisiere hazerlo caso de Corte en la chancilleria de Simon Mago, Dexemos agora la conciencia a parte, y vengamos a los perjuizios de estas renunciaciones, su origen especialmente de los Regimientos fue en tiempo de el Rei don Ioan el segundo, que los hi[1217]zo perpetuos, y tras el perpetuarlos entraron las Renunciaciones, y con ellas las ventas, como eran aquellos tiempos perdidos. Antiguamente en tiempo de los Romanos no se supo, ni se entendio que era venta de Oficios, hasta el Emperador Heliogabalo, de quien[1218] los Historiadores escriuen que los començo a vender, y quando otra infamia no tuuieran, mas de el ruin principio en que començaron, era bastante causa, para tener la venta por infame. En tiempo de la Republica era tan castigado en Roma, quien por precio (publico o secreto) pretendia hauer alguna honra, o oficio, que siendo conuencido de ello, quedaua inhabil para

otro, y por esto salian en publico con vnas togas blancas (los que pre[1219]tendian oficio) para amostrar con la color de fuera, la limpieza de su intencion, y por que lo blanco en Latin se llama candido, se llamaron Candidatos (que propriamente quiere dezir opositores o pretendientes) El perjuizio que este trato haze en la Republica es tan grande, que de solo el depende la perdicion publica, y particular de el Reino, por que dize el refran, que quien diablos compra, diablos tiene de vender, y quien da por vn ofi[1220]cio de por vida (que renta ocho ducados al año, y quatro besugos) tres mil ducados, con que podria comprar dozientos de renta a el quitar, y quasi quinientos de por vida, algo pretende sacar de el oficio, verdad sea, que con el oficio se compra vna mui llana escalera para ir a el infierno, si supiessen el cargo que compran, diez tanto darian por que se lo quitassen, de lo que dan por que se lo prouean, otros compran los Regimientos para alquilar a per[1221]sonas que los tengan en su nombre, y hazen**[[81]v]** escriptura de boluerlos quando se los demandare, el que en ellos los deposita, cosa harto desuergonçada, el alquilei que paga es hazer con el oficio todo lo que el señor de el les mandare, y ir se a el infierno con vn perjuro, de esta manera, hai quien tiene media dozena de Regimientos en cabeças de criados o allegados suios, otros tienen por mejor dar partido a los Regidores, para que los siruan con su voto, otros pagan censo de sus oficios, lo mismo es en las escriuanias, sin ningun reboço, y los vnos y los otros han de sacar de el oficio lo que el no les puede dar. Yo no alcanço como, ni el que los vende que vende, ni el que los compra que compra, y mucho menos entiendo como se puede litigar sobre estos oficios en los tribunales, y executar en ellos, y mandarlos vender, quien lo haze deue de saber como, y deue de ser mui bueno, yo he dicho mi parecer, con esto cumplo, y concluio con el glorioso sanct Pedro, que siendo Papa Apostolico, a quien por su oficio tocaua proueer el Apostolado de Iudas, no se atreuio a[1222] eligir, sino el nombramiento remitio a el Concilio general, y la elecion a el Espiritu Sancto, el qual escogio a.S. Matias sin precio ni interesse alguno, y no faltara vn Simon Mago que pagara el Apostolado (si por precio se huuiera de dar) y aun Iudas era tan comedido, que si la renunciacion huuiera lugar, quitara de esse trabajo a.S. Pedro, como queria quitar a la bendita Magdalena (en cuio san[1223]cto dia escriuo esto) el trabajo de lauar los pies a nuestro Redemptor, por ganar el precio de el vnguento, mas se atreuiera a el Apostolado (pues era suio) si lo pudiera vender. Deuiamos antes imitar a el Principe de los Apostoles, que a Iudas, y quien puede y deue hauria de proueer el oficio a el hombre, y no el hombre a el oficio, como por nuestros[1224] peccados se haze, En lo de mas de los señores que arriendan estos oficios publicos, tengo mucha embidia a sus confessores, que con la profundidad de su sciencia alcançan como se puede hazer, y pues passan por ello y los absueluen, deue de ser bueno, yo no alcanço mas de lo que he dicho, que aunque a algun Lector le parezca demasiado, le aseguro que es mucho menos, no solo de lo que en la materia cabe, mas aun de lo que fuera mui justo que no se dexara.

Compras Adelantadas.

NIngun año hai que no se gastan en Castilla mas de quinientos mil ducados en Compras adelantadas, la mas gruessa de to[1225]das es la de las lanas, que hazen los Burgaleses, Segouianos, y Genoueses, parte para labrar en estos Reinos, parte para marcar a Flandes y a Italia, sin esto se compran adelantados muchos frutos de azeituna, vino, queso, lino, cañamo, y otros frutos de la tierra, donde hai cosecha de ellos. La ciudad de Burgos ha[1226] muchos años

que en estos Reinos tiene este trato de lanas, y sola tuuo en Castilla el de la mercaderia mas de. CCCC. años, hasta que (parte por el nueuo descubrimiento de las Indias, parte por hauer dexado los hijos el exercicio de sus padres, y dadose a la caualleria) se passo a Seuilla donde ahora esta, En esta ciudad los mercaderes antiguos tuuieron por co[1227]stumbre, qualquiera caso que parecia dudoso, comunicarle con la buena memoria, de el mui reuerendo maestro de todos el gran frai Francisco de Victoria, y quando en el caso hauia mas duda, despachauan pofta a Paris, a consultarlo con los Teologos de maior nombre de aquella Vniuersidad, y con esto conseruo tanto aquella ciudad su credito (en la[1228] limpieza de la mercancia) que bastaua hazer vn mercader Burgales vna contratacion, para entender los de otras partes, que sin otra diligencia la podian hazer, y tener por buena, como los discipulos de Pytagoras prouauan[1229] las proposiciones dudosas con dezir, el lo dixo, significando su maestro, de el qual tenian por cierto que no podia errar. Verdaderamente Burgos tuuo siempre hombres mui doctos hijos de su ciudad, que bastauan a alumbrar grandes Reinos, y los alumbraron, como fue en la edad de nuestros padres, el maestro Gonçalo Gil, y en la nuestra el doctor Pardo, que[1230] yo conoci en Alcala, y los venerables maestros frai Francisco, y frai Diego de Victoria hermanos, frailes Predicadores, y los dos doctores Cadenas tio y sobrino, entrambos Abades maiores de Alcala, y el tio Chanciller de Paris. La ciudad de Segouia tambien**[82r]** ha tenido hombres doctissimos, en nuestra edad los dos hermanos Coroneles famosos doctores Teologos, mastre Pablo Coronel, gran Teologo y mui docto en la lengua Hebrea, y vno de los principales que se hallaron a la composicion de la Biblia trilingue de Alcala, y los venerables maestros nuestros frai Domingo de Soto Dominico, y frai Andres de Vega, que tanto ilustraron con sus Escritos la Iglesia de Dios y la nacion Castellana, y en Derechos tuuo a la buena memoria de el doctor Pedro de Peralta, catredatico de Prima de Leies en Salamanca, maestro de todos, y entrambas ciudades tienen otros muchos no menos señalados que los passados, y que[1231] con tanta razon como ellos pudieran ser nobrados, si lo que justamente se les deue, por ser biuos no se atribuiera lisonja. He referido esto para amostrar la dificultad de esta question, que si por ser Trato de Burgaleses (que tan recatados son en sus conciencias) y por ser trato tan publico de estas dos ciuda[1232]des, y tan gruesso, de el qual no podian pretender ignorancia estos famosos hombres (que he nombrado) por que los padres, hermanos, parientes, y vezinos de ellos mismos, tenian este trato, y biuian de el, no es de creer que si[1233] se tuuieran por malo, no los desengañaran, y por no lo hauer hecho, son vistos hauer lo aprouado expresamente con la obra, yo conoci vn hermano de el maestro Vega, casado en mi tierra, que en vida de su hermano tenia este trato, y este mismo tienen sus hijos, es cierto, que ninguna razon ni Lei me ha puesto tanto temor en esta escriptura, como la autoridad y respecto de estos señores y maestros mios, mas Dios es sobre todo, y siendo (como dize el Filoso) amigos nuestros Platon y la Verdad, sera justo que amemos a entrambos, y sigamos la Verdad, assi ternemos respecto y grande reuerencia a estos famosos doctores, lumbreras de el mundo, secretarios de la sabiduria, mas seguiremos la Razon, y lo que Dios nos dictare, y ansi (con reuerencia suia) pongo el caso de el hecho, Vn mes an[1234]tes de Nauidad acuden a mi tierra, y a toda estremadura los mercaderes que he dicho, o sus fatores, con grandissima quantidad de dinero de contado, y andan por los señores de ganado, y conciertanse con ellos (a precio hecho) tanto cada arroua de lana, a pagar a el tiempo[1235] de la tresquila, y pagan les luego de contado todas las arrouas de lana que les compran, y obliganse los ganaderos por escritura, de pagar la lana a el plazo, con aquel dinero pagan sus ieruas y pastores, costean su ganado, y venido el tiempo

de el tresquilar, que es por principio de Maio, antes que suban las ouejas a el estremo, bueluen los mercaderes y cobran su lana, y dan con ella en los lauaderos, donde la cargan, y marean para otras partes. Mas los ganaderos caudalosos, o los que no tienen necessidad, venden su lana a el tiempo de la tresquila o despues. Esto mismo que[1236] he dicho de la lana, hazen otros en la azeituna, donde se tiene trato de comprar para labrar el azeite, compran la por hanegas antes que nazca, y la paga es a la cosecha, y assi los de mas frutos. Este es el caso, pidese si esta compra[1237] es licita, y si se puede hazer con buena conciencia. Respondo resolutamente que es contra conciencia, Contracto abominable y vsurario, lo qual prueuo por Texto y por razon, el Texto es el CAP. final de este Titulo, que trata de la compra de el pan adelantado, que se pueda comprar siempre, con que no sea desde luego a precio hecho, sino para la cosecha, mas quien no sabe Leies oporname, que aquella Lei solamente habla en las Compras[1238] adelantadas de pan, la qual para induzir pecado, no ha lugar de estenderse, a las compras de otros frutos, la respuesta esta clara a el Legista, por que aliende de ser principio de Derecho, que en los casos donde hai vna misma razon de decidir, la decision ha de ser vna misma, tenemos no solo Texto expresso, sino Rubrica en los Digestos de la Condiction[1239] Triticaria, que quiere dezir cobrança de el trigo, y debaxo de aquel Titulo, declara el Iurisconsulto que no solamente en el nombre de el trigo se comprehenden todos los de mas granos de pan que hai y legumbres, pero aun todas las cosas que no sea cosa cierta, o comprehendida debaxo de titulo especial, luego mui mas forçosamente en nuestra Lei (que habla generalmente en todo pan) se comprehendera, lo que en aquella Rubrica y Leies de ella se comprehendia, debaxo de nombre de**[[82]v]** Trigo, y esto se prueua euidentemente por la razon de esta Lei, que arriba tengo en el Titulo de las pagas declarado (a donde me re[1240]fiero) y a tratada, no quiere la Lei (como alli vimos) que se den dos especialidades, pues si la misma razon hai en qualquiera otro fruto, que en el trigo, por que ha de ser el de el pan Contracto vsurario, y no lo sera el de qualquier otro fruto, pues el efecto por que se veda es, para que con el precio que da anticipado en contante, no compre el tiempo y el pan (que todo esta por venir) sino como el que ven[1241]de fiado, no puede lleuar por lo que vende, mas precio de lo que lleuaria si le pagassen de contado, assi el que compra fiado, no puede comprar mas barato, que si comprase de contado (no llamo comprar de contado, pagar el de contado, sino que se entreguen la cosa a el de contado) que es representarle luego la cosa, aquella cosa no sele puede luego representar, por que aun no es nacida, Siguese inconuenciblemente, que tan poco el puede representar luego el precio, sino que ha de aguar[1242]dar, a que la cosa sea, pues el precio se ha de regular por la cosa, y no la cosa por el precio. Diran me, pues de que sirue que aquel que compra el pan, tenga dado su dinero adelantado? Y a tengo respondido, que de mucho, por que tiene atado a el Vendedor, que no pueda vender a otro su hazienda (por lo que valiere) a el tiempo de la cosecha, sino a el, como vemos los hijos de Iacob (quando en la hambre[1243] general de Canaan fueron por pan a Egypto) tenian por mui gran fauor, que por sus dineros les quisiessen dar el trigo por que iuan, y para ganar la voluntad a Iosef, le lleuauan presentes de su tierra, esto es lo que gana el que[1244] compra adelantado, tener obligado a el Vendedor, que no pueda vender a otro lo que de el huuiere comprado. Resoluamos ahora este Contracto, y desmembremos le, para que entendidas sus partes, vengamos en perfecto conocimiento de el todo, por que oso afirmar, que de no hauer le aduertido, ni saber dar le nombre, nace no le hauer tenido por reprouado, y si mi voto vale algo en esta materia (en que he gastado, no se si diga perdido algun tiempo) ofrezco

a el Lector, de descubrir[1245] le la mas sutil, mas delicada (y con esto mas encubierta) vsura de quantas io he visto, ni imaginado, y para esto conuiene que este mui diestro, en aquel caso de la compra de el Herrero (que en esta misma anotacion declare) y de el Principio, que quien bien difine, declara de vn golpe dos contradictorios. Esto presupuesto digo, que si este Contracto no ha sido entendido, es por que ningun autor (de quantos han escripto) ha caido, en que hai Compra[1246] a el fiado, como Venta a el fiado, esta Compra que llaman Adelantada (como poco ha dixe) es Compra a el fiado, y tiene la misma naturaleza que la Venta a el fiado, por que como son contradictorios, entendido el vno, queda el otro entendido, y la misma razon es de lo vno que de lo otro, conforme a el Principio vulgar (de Legistas y de Logicos) que[1247] los Correlatiuos tienen vna misma disciplina, esto entenderemos por exemplo. Vende Pedro a Ioan cincuenta arrouas de lana fiadas por cinco meses a ducado la arroua, este Pedro entrega luego la cosa vendida, por que si no la entregasse hasta el plazo de la paga, no se podria dezir Venta fiada, sino de contado, pues retiene la cosa hasta que le den el precio, y con vna mano entrega la cosa, y con la otra a el mismo tiempo recibe el precio, que es el efecto de el contado, demanera que difiniremos la fiança, que propia[1248]mente es el tiempo que hai desde el entrego de la cosa vendida hasta el recibo de el precio que por ella se promete, esta Venta los Legistas Latinos la llaman Venta *in diem,* que quiere dezir a plazo cierto, el Castellano la llama, a el fiado, pero es mui diferente de la fiança que los Latinos llaman, Fideiussion. Dexo el exemplo (que he puesto) en este punto, y[1249] porne otro de Comprar a el fiado, Martin es lanero, compra por Nauidad cincuenta arrouas de lana (a ducado la arroua) a Simon señor de ganado, a pagar a el plazo ordinario de quando se tresquila, y obligase Simon por ellas, y recibe su dinero de contado, pido que Contrato es este? ninguno duda que es Venta, por que hai Comprador y precio, Vendedor y cosa vendida. Pregunto como llamaremos esta Venta, pura, o al fiado? cierto es que no es pura, por que hai distincion de tiem[1250]po desde el recibo de el dinero, hasta el en-**[83r]**trego de la cosa (que es lo que haze la Venta[1251] fiada, o pura, y da nombre a el Contracto) pregunto quien haze a qui el fiado? el Vendedor no, porque mal puede entregar la cosa que no esta nacida, siguese inconuenciblemente que le haze el Comprador, que entrega el dinero de contado, y assi dara el nombre a el Contracto,[1252] y se llamara Compra al fiado, este es el efecto de la Compra adelantada que vamos tratando. Entendida su naturaleza, se hallara que es vno mismo y de vn mismo efecto, con la Venta al fiado, lo qual se vera claro, considerados entrambos Contractos en Abstracto (que es sin las personas) o en Concreto (con las personas) o considerados entrambos Contractos en vnas mismas personas, de manera que todo es vn Contracto sin diferir en vn pun[1253]to, y como la naturaleza de todo lo parificado (que es lo que en si es igual) sea, que lo que del vno se dize, se diga del otro, y esta Compra al fiado haia sido ignorada hasta ahora, no hai de ella cosa escrita en Teorica ni en Pratica, luego hemonos de valer de lo que hallaremos escrito de la Venta al fiado. En este Contracto es Principio notorio (de todos los Autores y por mi tambien demonstrado) que por respecto de la Venta al fiado, no puede el Vendedor lleuar mas, de lo que lleuara si vendiera de contado, luego inconuenciblemente se sigue, que en el Contracto de la Compra al[1254] fiado, no pudo dar Martin menos por la arroua de lana fiada a Simon que diera si luego se la entregaran de contado, como el entrego el dinero de ella. Este argumento no recibe respuesta, y al Lector pido le aduierta, y lea las vezes que fuere menester para entenderle, por que la materia no admite mas claridad de la

con que yo la tracto. Opongo contra mi, que[1255] la Venta adelantado hecha por menos de lo que vale la cosa, sera injusta, mas no Ninguna, de manera que la Lei no deuia dar el Contracto por ninguno, como le da, sino si el precio es injusto mandar que se supla, porque la Venta injusta (con deshazer la injusticia se suelda) y siempre es firme el Contracto, mas la Nin[1256]guna, nunca se puede remendar, aunque le deshagan quantas injusticias tuuiere, porque no es, y lo que no es, ni es justo ni injusto, este contrario es fortissimo. En cuia respuesta digo, que aunque se concierte a precio diez vezes mas caro por arroua (delo que nunca ha valido, ni puede valer) la Venta es ninguna, la razon es la que he dicho, porque la Lana[1257] (que es la cosa vendida) no se puede representar, para conferirla con el precio (con quien se ha de hazer la comparacion) a causa que la Lana no es, ni la hai, y assi el precio que se compone del dinero que ya es, se posponga (de este tiempo en que se haze el Contracto) a quando la cosa vendida sea, que sera para quando ella nazca, y para el tiempo de su cosecha, como manda la Lei, y assi entenderemos que la[1258] nulidad de el Contracto, no se funda en la injusticia de el precio (porque ser poco, o mucho lo que por la cosa se da, es extrinseco al Contracto) y assi no importa dar mas ni menos de lo que vale, sino que se haga comparacion en vn mismo tiempo y lugar, de la cosa vendida con el precio por que se vende, por fuerte que fue el Contrario es mas fuerte la Respuesta, y tanto como entrambos la razon siguiente, que es para el mismo efecto. La Venta al fiado quando[1259] se haze, bien pudiera ser pura, si pagara luego el Comprador el dinero que ha de pagar despues, mas esta Compra al fiado es impossible hazerse pura, aunque los Contraientes quisiessen, por no hauer la cosa, ni poderse entregar, por esto difieren estos dos Contractos,[1260] en su justicia, siendo vno mismo en su hecho. pues la cosa vendida no se puede anticipar para compararla con el precio (que es la Regla, que regla y mide el Contracto) el precio se posponga en tiempo para juntarle con la cosa vendida, porque lo que no es, es impossible juntarlo con lo que agora es; mas lo que agoraes, es facil posponerlo para juntarlo con lo que adelante sera (presupuesto que ha de ser) pues quando ha de ser aquella cosa que se vende? para que sepamos a que tiempo ha de aguardar el precio, es cierto que el principio de començar a ser en esta vida, no puede ser antes de su cosecha, que es quando esta en perfecion para poderse vender, y comiença a ser (lo que los Filosofos llaman Ente perfecto) y entonces y no antes se puede representar, pues para entonces, y no antes se tiene de aguardar, para hazer la comparacion de entrambas cosas, y entonces se puede començar**[[83]v]** a hazer, y representarse la Lana (que es la cosa que se vende) y representarse el precio que por ella se da, porque de otra manera notoriamente sera Contracto reprouado, y produzira la Vsura que luego veremos. Esta es la Resolucion que prometi de hazer. Esto mismo que he dicho demonstrare por otra via, y jun[1261]tamente respondere a otra tacita objecion que se me podria oponer, porque como el precio se puede representar despues quando se paga, porque no se puede representar antes (por enfinta) la cosa que se vende, aunque se pague despues? Respondo, Lo que tiene de ser no es, luego ni es bueno ni malo (porque ser bueno o malo es qualidad, que no se puede dar sin su[1262]stancia de que la cosa sea) aquella Lana que se ha de entregar, no es al tiempo de el Contracto, luego no es buena ni mala: y por el consiguiente no podemos saber, si es barata, o cara por el precio que se concierta, ni el Comprador sabe si compra bueno, ni el Vendedor si vende malo, porque lo que no es, no se puede saber. Aliende desto (como hemos visto) la Qualidad de el Tiempo, puede alterar la sustancia de la Mercaderia contratada, y hazerla diferente de si misma, aunque sea vna en sustancia, como si por hauer

a la cosecha abundancia abaratasse, o por ser año falto se encareciesse, de el precio que se hizo en el Contracto. Esta incertidumbre de la cosa vendida no se puede considerar, sino es representandola realmente, para que el Comprador y Vendedor (que son los Contraientes) sepan, el vno lo que da, y el otro lo que recibe, y entrambos lo que contratan, y que no haia mas ventaja en el vno que en el otro; mas esta incertidumbre y alteracion de qualidad (que[1263] altera la sustancia) no puede caer en el precio si se haze desde luego (como le hizo Martin con Simon) porque el ducado a que compra cada arroua de Lana, lo mismo se es y vale oi que valio seis meses ha, y que valdra de aqui a otros seis meses, y años: de manera que pues el precio es siempre cierto, y no subjeto a alteracion de tiempo, y forçosamente hemos de igualarle con la cosa vendida, para hazer comparacion de entrambos juntos: esta com[1264]paracion no se puede hazer con la cosa vendida, sino es representando la, y no se puede representar hasta que ella puede ser, que es a su cosecha, luego antes de la cosecha no se puede hazer precio de ella. Esta es la Resolucion de esta Question, no se si le parecera al Lector igual su vtilidad, a el encarecimiento que della hize, como quiera que sea (sino me engaña la aficion propria) hallara que le he abierto vn campo grandissimo de admirables cosas, y mui necessarias (en materia de los Con[1265]tractos) y poco aduertidas, de las quales señalare algunas: La primera es, la naturaleza de esta Compra al fiado, de que ninguno haze mencion si la hai, quanto mas demonstrarla: La segunda la comparacion del precio a la cosa vendida, y de aqui nace Resolucion, a la Question que mueue el maestro Mercado, si se puede vender la cosa en vn lugar, a pagar en otro, como venderse en Seuilla a pagar en Indias,[1266] conuiene verlo que note en las Vsuras, de el argumento de distancia de tiempo, a distancia de lugar, que es vna misma cosa, pues si la distancia de tiempo impide esta comparacion, y igualdad de el precio a la cosa vendida, mui mejor la impedira la distancia de el lugar, esta es vna razon eficacissima, que ninguna respue[1267]sta recibe, y en ella se fundan las Leies de el Alcauala, de lo que se vende en vna parte, y se entrega en otra, que por abreuiar, y porque la aplicacion esta clara, no lo aplico. La Ter[1268]cera es la Demonstracion de el Principio vulgar que no se puede lleuar mas precio por la Venta al fiado que si se vendiera de contado, esto se demuestra inconuenciblemente por la comparacion de el precio a la cosa. La Quar[1269]ta, es la Vsura Real que ahora declarare, ya por exemplo mostre a resoluer la Venta al fiado en pura. Por la misma orden el que compra al fiado, que fue Martin, es visto hazer Contracto puro con Simon, y que recibe realmente de el la Lana que se paga, y recebida, se la torna a prestar, para que se la pague al plazo de la Venta, ya la Venta imaginariamente quedo pura (por enfinta que haze la Lei) para fingir el Emprestido que tambien es imaginario. En el Emprestido fingido va tassada cada arroua a el precio que Martin la pago, si despues Simon al tiempo de la paga, pagasse esta lana en el mismo precio que a el se la pagaron, o a la tassa que valiesse (y Martin quiera recebirla) **[84r]** no hauria cargo de conciencia, pero tan poco no hauria compra, ni vendida, sino Emprestido puro y limpio, por que dinero dio y dinero recibe, y la Vendida assi como no se puede[1270] hazer sin dinero de la vna parte, tan poco se puede hazer hauiendo le de entrambas, sino que de la otra parte ha de hauer cosa vendida: de manera que Simon no cumplira, con boluer el dinero que recibio, sino la lana tassada en aquel dinero, todo aquello que hai de demasia de la lana al dinero, es demasia de el di[1271]nero, y por el consiguiente excedo de la fuerte principal, luego es Vsura: mas como este excesso no consista en dinero, sino en la lana (que sobra de la lana, que vale el dinero recebido) diremos que aquella lana haze la Vsura Real, pongo por caso que sean cinco libras, porque las otras

veinte libras al tiempo de la cosecha valen el ducado que recibio Simon por cada arroua (que es veinte y cinco libras) aquellas cinco libras (que es el excesso en que consiste la Vsura) hazen la Vsura Real, como si Martin al principio contratara con Simon,[1272] de prestarle los cinquenta ducados que le dio de contado (por las cinquenta arrouas de lana) con que al tiempo de la cosecha le torne a boluer sus cinquenta ducados, y mas dozientos y cincuenta libras de lana, que son con cada ducado cinco libras de lana; y el ducado no puede parir lana (como arriba vimos) tan poco como queso. Esta es la resolucion de la Vsura (que dixe era la mas encubierta que hasta oi vi) y hasta que esto alcance, jamas me satisfize, ni despues de hauer lo alcançado, pienso[1273] que puede hauer alguna que se escape a mi, ni a ninguno que en estos principios estuuiere. Tambien queda entendido, que en Venta no puede hauer Vsura, sino que quando la[1274] hai, es resoluiendose a Contracto de Emprestido, y queda entendida la materia de las Baratas, y Mohatras: cuia naturaleza declare (por exemplo y por doctrina) en el Titulo de las Compensaciones, en las Baratas hai dos pecados, vno que aun que yo vendo por veinte,[1275] lo que el otro torna a vender por quinze, aquellos cinco se lleuo de Vsura, puesto que lo que le doi en Barata valiesse diez y seis, otro pecado es, prestarle aquellos diez y seis, en lo que el no puede vender sino en quinze, que en efecto se resuelue a el Contracto de vender por fuerça, por que aquel que toma la Barata, la toma por fuerça, que de otra manera no puede hauer los dineros que pretende, de mejor gana tomara el los diez y seis en moneda para pagar veinte, que no la ropa, de que no haze mas de quinze, y ha de pagar veinte,[1276] queda demonstrado quanto mas perjudicial es la Barata en mercaderia, que la Vsura clara, otros muchos vsos hai deste principio, que por cuitar prolixidad dexo a descrecion del Lector, para que conforme al lugar, tiempo, y qualidad (del caso, o dela question) sepa aprouecharse. Ahora para cumplimiento de la mate[1277]ria me opongo a mi mismo, del Cap. XIIII. Titulo de la cosa vendida donde dize, que se puede vender lo que esta por nacer (como fruto de viña, o parto de Esclaua, o lo semejante) luego si se puede vender, puede se pagar, este Capitulo es grandissima confirmacion de todo lo que hemos dicho, que para valer la Vendida de lo que esta por venir, dize que ha de[1278] tomar el Comprador sobre si el riesgo de lo que compra, y por aqui se saluan todas las compras que se hazen de esquilmos de vua, y azeite, y otros frutos antes de nacer, quando el Comprador los compra en junto, y a su[1279] riesgo, vale la Venta, en qualquiera tiempo que sea hecho el precio, por que luego se passa el señorio de la cosa vendida en el comprador, y como puede augmentar a ser mucho, puede diminuir a no ser nada, y el riesgo esta por el, y a su cuenta, y al Vendedor no se queda derecho en la cosa, ni mas cuenta con el Comprador, que si luego le representara el fruto de aquel esquilmo en que le vendio, y lo mismo fuera en nuestro caso, que si Martin el la nero comprara de contado a Simon la lana, que su ganado tuuiera para la cosecha, y la tomara a su riesgo? valia la Venta, y sino huuiera lana, o se muriera el ganado (en que hauia de nacer) ningun perjuizio se parara a Simon, por que la cosa vendida, no se podia alterar, por ninguna qualidad (de bien, o de mal que viniesse) sino que el daño, o prouecho es a riesgo de Martin, como si Simon se entregara la la[1280]na al punto que recibio el dinero. Mas quando el Contracto se haze por medida, o peso ciertos, nunca puede el Comprador tomar**[[84]v]** el riesgo sobre si, por que sobre Quantidad cierta no puede caer peligro. Para entendimiento desto presupongo (lo que tengo dicho) que quien haze compra fiada, tiene por ella obligado a el Vendedor, que no pueda vender aquella cosa a otro, mas si la tal cosa

no huuiere, cumplira[1281] con boluerle su dinero, y por aquella quantidad que le tornare, se resoluera el Contracto de Vendida en Emprestido, como si Simon (en nuestro exemplo) no tuuiesse mas de treinta arrouas de lana (hauiendo vendido cinquenta) cumplira con dar las treinta, y boluer los veinte ducados que recibio, por las veinte que no paga, y en quanto a aquellos veinte ducados (que corresponden a las veinte arrouas de lana por pagar) se resoluio el Contracto en Emprestido, como si de principio Martin los prestara, y no huuiera mencion de compra. Con este exemplo queda de[1282]clarada la doctrina, que en la Compra que es de medida, o peso cierto, en ninguna manera puede el Comprador correr riesgo, porque haia poco, haia mucho, han le de dar su peso, o medida cierta (si hai de que se le dar) y sino lo hai, han le de boluer el dinero que dio, y assi carga todo el riesgo sobre la cosa vendida, y no sobre el dinero por que se vende. Mas quando el Comprador toma a su riesgo la Compra, el riesgo carga todo sobre el, como si desde luego la cosa se le entregasse, y aqui entra la Lei de la Partida, de el que compra lo que no es ni hai, que vale, tomando sobre si el riesgo desde luego. No siento que en esta materia me queda cosa por declarar.

¶ El parentesco de la materia nos ha traido a disputar otro caso (que es Especie de Compra adelantada) decidido, antes que disputado por los Reuerendos y mui doctos Mae[1283]stros nuestros Doctor Azpilcueta, y Maestro Mercado, el qual he visto en pratica. Presta vn Molinero a vn Panadero cien ducados[1284] por vn año, con que venga a moler a su molino, o a cozer a su horno, si es hornero, o a comprar a su tienda, si es Mercader, pidese si comete Vsura el Prestador? rasamente deciden que si, sin dar razon de su dicho, ni disputar la question, mas de por la generalidad de la doctrina del Euangelio, y como he dicho por generalidades deciden se mal los indiuiduos particulares, porque se salta de vn sylogismo en otro sin passaderas, y es fuerça que den de ojos. Antes que venga a responder a la Question y dar razon de mi respuesta, quiero dar el vso desta[1285] Question, que es mui maior de lo que nuestros Maestros pensauan, quando a el respondieron, el M. Mercado le estiende a algo mas, que es a alos Señores que prestan dineros a quien les arriende sus Dehesas, o se las ponga en tanto, y tambien lo condena por Vsura, yo estiendo el vso a mas, todas las Ciudades y lugares de Castilla bien regidas, en las postu[1286]ras de sus Carnicerias proponen la quantidad que pueden de dinero, que prestaran a quien hiziere baxa en la carne, y la ciudad de Trugillo es la que mas da en Emprestido, y por esto come mas barato que pueblo de toda Castilla, esto mismo se haze en todos los arrendamientos de vino, azeite, y de otras prouisiones en los lugares que no las tienen de suio. Esto no lo podemos dezir Compra al fiado, porque el Arrendador recibe dinero se co, y dinero seco tiene de boluer. Lo mismo es de los que dan dineros adelantados a peo[1287]nes y gente pobre (en el tiempo del inuierno) para que trabajen en sus heredades al tiempo. Otros dan dineros prestados a Labradores, para hazer su cosecha, por que despues les vendan el trigo, y otros cien exemplos desta qualidad que se pueden poner semejantes, por donde consta quan importante es la question, por ser tan comun y praticable, y que a tanta gente pornia en confusion. En respuesta della digo que es Contracto no solamente licito, pero[1288] aun las mas vezes meritorio, lo primero prueuo que no sea Vsurario, por la misma razon en que los contrarios se fundan. Y a vimos en el Titulo de las Vsuras, que el requisito sustancial de hauer Vsura, es el daño de el pro[1289]ximo, y donde no le hai, no puede hauer Vsura, en este caso no le hai, luego ni Vsura. Pongo (el exemplo que ellos ponen) que vn Molinero presto. C. ducados a vn Panadero, por que moliesse en su molino, este Panadero no esta obligado a Acto preciso de interesse, o hecho

cierto, sino que el pan que moliere (poco o mucho) sea en el molino de el prestador, de moler alli o en otra parte aquel Panadero cierto es que no recibe daño, ni se le**[85r]** sigue perdida; que aquesto se presupone por el caso, sino que donde quiera que moliere, ha de pagar vna misma maquila, he a qui donde este Panadero que recibio el Emprestido, de el acto a que el Emprestido se obliga, ningun daño recibe. Ahora prueuo, que el que empresta, no[1290] recibe prouecho de el Emprestido que haze, este Molinero prestador tiene su molino, en el qual (a quien viene) muele por la maquila estatuida del publico, como el lleue su maquila y no mas, ningun prouecho especial le haze, el que a su molino viene: porque si le dexa su maquila, tambien el le lleua su industria de hauer molido, y el caudal y tiempo que tiene ocupado en su molino, de manera que permutaron el vno con el otro, y fue vn True[1291]co puro, el vno dio la maquila, y el otro la molienda, y quanta honra hizo el vno en traer su trigo a moler, tanta le hizo el molinero en molerse lo, dira alguno que de estar su molino aperrochado, y tener mas vezeros, es mas[1292] aprouechado, es engaño grande, que este prouecho es extrinseco al Contracto principal de que se trata, que tambien el Vsurario, puede aprouechar a otro con la vsura, en mucha mas quantidad que es el daño que de la vsura recibe, y no por esso dexara el Vsurario de pecar, como si ningun prouecho hiziera, porque el prouecho, o daño son extrinsecos al Contracto, y assi lo son en nuestro caso, no dize el mismo M. Mercado (en otro caso) que[1293] el Rei que tiene empeñado estado de otro Reino, si tiene la jurisdicion, puede lleuar todo lo que aquel estado renta? por que no lo lleua por vsura del Emprestido, sino por la Administracion de la Iurisdicion, assi este Molinero lo que lleua a el Panadero, no es por el Emprestido, sino por el trabajo de su molino, especialmente que aun que el Panadero le hiziesse prouecho, no le viene a el daño dello, pues sino le viene daño? (vo quiero que haia Vsura como ellos dizen) pido a quien se ha de hazer la restitucion, aqui entran las[1294] opiniones diferentes de Angelo de Clauasio, y de Syluestro (que refiere nuestro maestro el Dotor Azpilcueta) al Panadero no se le puede restituir, por que donde no hai daño, no hai restitucion, dize que se restituia a los pobres, es cosa de reir, pensar que la limosna hecha al pobre, quite el derecho de la parte dañada, han me de dar parte dañada, para[1295] que a el se le haga la restitucion del daño, yo aqui no hallo quien le reciba, sino los otros molineros (a quien les quitaron el vezero) a estos no se puede hazer la restitucion, porque con ellos no se ha contratado, ni peca el que busca vezeros de su hazienda, aun que sea con daño de los otros de su oficio, si lo haze con medios licitos, porque el daño, o prouecho del otro, es cosa extrinseca. Sigue se inconuenciblemente, que el Contracto es licito y bueno, pues es Emprestido simple y gratuito. Los demas exemplos, de el señor que pre[1296]sta dineros por que se arrienden sus Dehesas, y de los que dan las Ciudades por sus arrendamientos, tienen la misma razon, y es vn Contracto simple de prometido, del qual arriba he tratado. Los que dan dineros adelantados a peones, o los que dan dineros para que se lo den en trigo, es Contracto meri[1297]torio, porque proueen aquella gente necessitada, en tiempo de su necessidad, y en efecto es compra al fiado, o adelantada (como manda la Lei que se haga) por que dado aquel dinero, para que se lo den en trigo al precio que valiere, y lo que se da al peon, es por que se lo den en peonadas, al precio que valieren quando se las diere, el que lo recibe, no recibe daño en que le paguen adelantado, sino mui gran prouecho, y el Comprador no le recibe, sino daño, en poner su dinero en riesgo si aquel muriesse, que quando muy bien lo hagan con el no haran mas de boluer le su dinero, torno a dezirlo que

muchas vezes he[1298] dicho, que mucha diferencia va, de hablar como Pytagoras, yo lo digo, a dar razon, por que lo digo, y que es la causa de mi dicho.

¶ Esto es lo que se me ha ofrecido que de[1299]zir (en esta Anotacion de los Titulos de la Vendida) en que pienso hauer comprehendido toda la materia, he me estendido en ella, porque es general, no solamente a los Titulos de la Vendida, mas a los que vernan adelante, en los quales si alguna cosa especial del Contracto huuiere que notar, la notare en particular, mas esta conuiene que el Lector tenga estudiada sobre todas, por los muchos Principios que en ella pretendo hauer declarado.

[[85]v] De el Trueco, o Cambio.

TITVLO XVII.

CAP. I.

CAmbio es Donacion, o otorgamiento[1300] de vna cosa señalada por otra, hazese en vna de tres maneras. La primera, quando ambas partes (a plazer el vno de el otro) cambian vna cosa por otra. La segunda, quando hazen el Cambio por palabras simples, aunque las cosas esten ausentes. La tercera, quando hecho de esta manera (estando las cosas ausentes) despues lo confirman por la obra.

CAP. II.

QVandoquiera que se da vna cosa por[1301] otra, es Cambio, o Troque, mas si se da cosa por dineros, es Vendida: y en esto difieren estos Contractos que entre si son tan semejantes, que a duras se puede conocerla diferencia que hai entre ellos, sino es esta.

CAP. III.

EL que cambia con otro, esta obligado a[1302] descubrir los defectos que tiene lo que da. Este Contracto de Cambio, assi en el deshazerse, como en el saneamiento, y en los plazos, y en todo lo demas, es semejante a el Contracto de Vendida, y todo lo que en el se dixo, se haia aqui por repetido.

CAP. IIII.

LOs Truecos y Ventas se deuen juzgar[1303] por vna misma cosa, y assi como dela Venta se deue Alcauala, se deue del Trueque como quiera que sea, de cosas semejantes, o dessemejantes, interuenga dinero en ello, o no, la Alcauala de las cosas Trocadas se ha de pagar de diez vno, a quien la ha de hauer, apreciada cada cosa (delos dichos Trueques) por lo que vale, el qual Aprecio haga el Alcalde, o juez que de la causa conoce, o la persona a quien el lo cometiere, y la Alcauala se pague a los plazos, y so las penas estatuidas en los Contractos de Venta.

CAP. V.

COncertadas las partes en algun Cambio[1304] cada vno reciba aquello en que fueren auenidos, y si el vno de ellos quisiere salirse a fuera, pueda lo hazer, sino huuo pena en el Contracto, o a el otro se vino algun daño por razon de el Cambio.

CAP. VI.

QVando el Cambio es hecho entre las[1305] partes con promessa de cumplirle, si alguno de ellos se arrepiente, y el otro se quiere acabar, puede pedir a el juez que compela al que se arrepiente a cumplir el Contracto, o le pague los daños y menoscabos que por no cumplir se le siguen, estos menoscabos llaman en Latin Interesse, mas si el Cambio se hizo por palabras simples, sin otro prometimiento de cumplir, y no se ha començado a cumplir, qualquiera de las partes se puede apartar sin pena. Mas si el vno huuiesse començado a cumplir de su parte, tiene escogencia de tornar a cobrar lo que ha dado, y deshazer el Contracto, o cobrar los Interesses, como esta dicho.

CAP. VII.

SI hecho el Cambio entre algunos, sacaren[1306] a alguno de ellos la cosa que recibio en Cambio de la suia, sea el otro obligado a restituirle lo que de el recibio, si le denuncio que la saneasse, y defendiesse la que le sacaron, como la Lei manda.

CAP. VIII.

TOdas las personas que pueden Vender[1307] y Comprar, y todas las cosas que pueden entrar en aquel Contracto, pueden cambiar, y ser cambiadas, y no mas: Aunque las cosas Espirituales (que no pueden ser vendidas) bien pueden ser cambiadas, como vna Iglesia por otra, y vna Racion por otra, o Diezmo por Diezmo: todo lo qual se ha de hazer con licencia de el Perlado donde son las tales cosas.

CAP. IX.

LAs cosas que tiene la Iglesia Sagradas, Re[1308]ligiosas, o Espirituales tocantes a el culto Diuino (como Calices, Ornamentos, y lo semejante) no puedan ser cambiadas sino con Iglesia, y por otra cosa que tambien sea Espiritual, y de el culto Diuino, mas no por cosa temporal (como mula, o cauallo) aunque sea hecho con Iglesia.

CAP. X.

LO Temporal de la Iglesia no se puede cambiar[1309] con otra Iglesia, y tambien por cosa Temporal (fueras si fuesse con gran prouecho de la Iglesia, que entonces podia cambiar con otro) y si el Rei huuiesse menester para si alguna cosa Temporal de la Iglesia, deue se la cambiar por otra cosa guisada, mas si fuere para otro que para el, no se la deue dar, sino quisiere.

[86r] CAP. XI.

COntractos Inominatos llaman en Latin,[1310] los Pleitos y posturas que han los hombres entre si, en que no interuiene dinero, porque si interuiniesse dinero, ya se harian Contra[1311]ctos con nombre. Estos Contractos Inominatos son en vna de quatro maneras. Primera quando doi mi cosa por otra que me dan, y este es el Cambio de que se ha hablado. Segunda, quando doi mi cosa señalada, por que me hagan otra cosa. Tercera, quando hago vna cosa señalada, por que me den otra cosa que me prometen. Quarta, quando hago vna cosa señalada, por que me hagan otra señalada que me prometen, en qualquiera de estos quatro casos, el que por su parte huuiere cumplido lo que es obligado, puede compeler a el otro, que cumpla lo que prometio, o pedir el Interesse que por no lo cumplir se le sigue, el qual se ha de juzgar, y pagar, por jura de el que recibio el daño, estimandolo primero el Iuzgador ante quien se pide.

Anotacion de este Titulo.

ENtre los antiguos Iurisconsultos de los Romanos, huuo grande disputa, sobre este Contracto de el Trueco, si era vno mismo con el de Vendida, o distincto, Sabino y Cassio, y todos los de su escuela (por el fundamento que luego veremos) tuuieron, que entrambos Contractos eran vna misma cosa en efecto, aunque por diferentes nombres señalada. Proculo (que fue otro grande Iurisconsulto, y cabeça de la escuela que llamaron Proculianos) tuuo la contraria opinion, que eran[1312] Contractos distinctos, entre los quales se daua distincion Real, y no de solo el nombre, cada vno de ellos alegaua a Homero (excelente Poeta Griego) para fundar su opinion, teniendo por juez bastante (de lo que ellos sobre estudio querian prouar) la autoridad de el verso, que el a acaso y a otro proposito huuiesse dicho, donde hemos de coligir, quan[1313]to le importa a el Legista, y a todo genero de Letrados (de los que aspiran a el grado de la eminencia) tener diuersidad de licion, y adornar su sciencia con otras facultades, con que guarnezcan, y hermoseen la principal suia, no para que en ellas hagan hincapie, y sean mas las circunstancias que el pecado principal, Proculo dezia, que si la Venta, y True[1314]co, fueran vn mismo Contracto, que no tuuieran diferentes nombres en Latin, y en Griego, ni Homero (donde trata de el Trueco de[1315] Glauco con Diomedes) vsara para declarar el Trueco, de vocablo distincto de la Compra. La sentencia de los versos es esta, Iupiter quito el entendimiento a Glauco, el qual con poca cordura troco sus armas que eran de oro, con Tytides por las suias que eran de metal, las vnas valian cient bueies, y las otras no llegauan a nueue, y por el hierro dio oro, Estos mismos versos trae Aristoles (en el. V. libro de las Ethicas) para prouar la antiguedad de este Contracto de el Trueco. Assi mismo dezia Proculo, que el dinero que era el que distingue a la Venta de el Trueco, siempre se era vno mismo, y su valor vno y sabido, el otro extremo de la cosa vendida, su valor era incierto, y estaua la estima de el, a discrecion de la parte que se contrataua, estas son las razo[1316]nes de Proculo, Mas Cassio, y Sabino (autores de la escuela y opinion contraria) fundauan, que eran estos dos Contractos, vn mismo Contracto, por que el Dinero (en que los contrarios fundan la diferencia) es cosa, como todas las demas, la qual se contrata, y a trueco de ella dan la cosa vendida, que aunque tenga el dinero estimacion publica, no es de mas efecto en la Vendida, que lo es en el Trueco la[1317] voluntaria que hazen las partes entre si. Trueca

vno vn cauallo por vn oliuar que vale. C. ducados, o este mismo vende aquel cauallo en. C. ducados de oro, en estos dos Contractos el cauallo haze el vn extremo (que es la cosa vendida o trocada) en este no hai duda, el otro extremo, que es el oliuar en el Trueco, y en la Venta las. C. pieças de oro (que cada vna vale vn ducado) son vna misma cosa, por que, que mas se me da, darle por. C. pieças que valen. C. ducados, que darle por el o[1318]liuar, que vale los mismos. C. ducados? Demanera que podemos dezir, que se vendio el cauallo por vn oliuar, o se troco por. C. ducados, de lo qual se ligue que no hai diferencia Real entre estos Contractos, pues que ninguno de ellos induze nouedad que el otro no tenga (sino Verbal de palabras) por que tie-**[[86]v]**nen nombres diferentes, esta opinion confirman con otros versos de Homero, cuia sen[1319]tencia es, Naos vinieron de Lemno cargadas de vino, aqui los Griegos de grandes cabellos hizieron vino, vnos con metal, otros con hierro negro, otros con cueros vacunos, otros con los mismos bueies, y otros con esclauos. He aqui donde Homero llama Compra la que se hizo con cosas (que no eran dinero) y no con moneda amonedada, estas son las razones que cada vno de estos Iurisconsultos alega por su parte, y pues el Emperador Iu[1320]stiniano no las tuuo por impertinentes, para referirlas en sus Digestos y Instituta, no es justo que nosotros las tengamos en menos, para disputar la razon de cada vno, y ver qual tiene mas fuerça, dize el Emperador que la opinion de Proculo fue comunmente aprouada de todos, y el mismo Emperador la aprouo en los Digestos, y assi es comun reso[1321]lucion, que son Contractos distinctos el Trueco y la venta, y como de tales hai Titulos diferentes, y los Doctores los leen y escriuen sobre ellos de por si. Esto es en quanto a el Derecho de los Romanos, en quanto a el Derecho de el Reino, se vean los quatro primeros capitulos de este Titulo, y hallaremos que nuestros maiores los antiguos Castellanos los tuuieron por quasi vno, mas no por vno[1322] mismo, y assi dizen, que la diferencia de ellos a duras se puede conocer. La Lei de la Partida absolutamente dize que son vn mismo Contracto, y expressamente (reprouada la opinion de Proculo, que fue confirmada por el Derecho Comun) aprueua la de Cassio y Sabino, y esta misma opinion se confirma por la Lei de las Alcaualas, que es el cap. IIII. de este Tit. el qual es de Recopilacion, y expressamente es visto aprouar la opinion de Cassio y Sabino, y conformarse con la de la Partida, contra la de el Derecho Comun. Antes que vengamos a la examinacion de el punto principal, sera bien examinar los fundamentos de aquellos Iurisconsultos, y (como quien les toma residencia) hazer los que den cuenta de su razon, la qual sola me conuencera, y no[1323] autoridad de alguno, si no fuere la de el Espiritu Sancto, y su sancta esposa la Iglesia Catolica, que por el es regida y sustentada El maior fundamento que el vno y el otro tienen, son los versos de Homero, y aun que la lengua Griega en aquel tiempo era harto comun entre los Romanos, no se si me atreua a dezir, hauer cada vno dellos entendido tan mal los Versos que alegan, que parece que el vno tomo a defender la opinion del otro, Cassio[1324] y Sabino alegaron mas agudamente, pero leieron errados los Versos de Homero (alomenos diferente, de como ahora los tenemos en los Textos de Leies) por que ellos leieron ([1325] *Onizonto*) que quiere dezir mercaron, y nosotros tenemos (*Oenizonto*) que quiere dezir hizieron vino, si el Texto estuuiera como parece ellos hauerle leido, bien confirmauan su opinion con la autoridad de Homero, que expressamente dezia, que compraron con las cosas que alli nombra. Mas estotra Licion tengo por la verdadera, y quiere dezir (como yo traduxe) hazer vino, y no comprar vino[1326] (como todos traduzen) esta es vna manera de hablar que tenemos en Castellano, hazer vna cosa, quando se proueen della, assi dizen de las Galeras hazer agua, o hazer carne,

por proueer se de aquellas cosas, los recueros que vienen a mi tierra a cargar de Vedriado (por su cuenta, o para lleuar cargas de otro) quando ya las tienen adereçadas, dizen que han hecho su Vedriado, y los que vienen a proueerse de vino a las villas de Arenas, o san Martin, dizen que van a hazer vino, y en la villa de sancta Olalla a hazer azeite, o hazer pescado (que son las cosas que se proueen en el Mercado de aquella villa) he traido esto de Tala[1327]uera y su comarca, porque como sea (delo que se trata) propriedad de lengua, conuino que fuessen los exemplos del reino de Toledo (donde esta la perfecion de la lengua Castellana) Esto mismo dize Homero de los Griegos, que hizieron su vino en aquellas haos de Lemno, a trueco de corambre, carne, Esclauos, y metales, aquel (hazer vino) no es comprarlo, sino proueerse dello, y esto quiere propriamente dezir, y conforme a esto, Cassio y Sabino alegaron mal, puesto que se puede excusar, como yo los excuso, mas para llegar este punto al cabo, yo me hallo ausente de mi libreria, y[1328] huuiera menester ver quatro Homeros de diferentes impressiones, ya Eustatio y los de-**[87r]**mas Comentarios, y vno solo no pude hauer, ni aun a Budeo sobre las Pandectas, o Alciato en los Pretermissos (que se que tratan de estos versos) para ver si tocan este punto, por que no querria dar credito de mi, que quiero hazerme honra con inuenciones agenas, puesto que los ingenios muchas vezes le encuentran, y dize vno lo que ha dicho otro, sin hauerse visto, ni tomado el vno de el otro, sino entrambos de el dador de la sabiduria, que es Dios. La alegacion de Proculo me[1329] parece mas impertinente, por que es generalidad la que trae, que nadie duda (ni Cassio y Sabino lo niegan) que el Contracto de Trueco tenga su nombre por si, distincto de la Venta, que si ellos lo negaran, no pusieran en disputa, que la distincion era de nombre solamente, y no Real, y Proculo trae autoridad, que solamente prueua distincion de nombre, esta es la primera impertinencia. La segunda, y mas principal es, que por los mismos versos que por si trae, se prueua la opinion de Cassio y Sabino, sino que (hablando con el respecto que a la autoridad de tan grandes hom[1330]bres se deue) el vno fue poco aduertido en dar armas a su contrario, y el contrario aduertio menos en aprouecharse de el error ageno. Antiguamente entre los Griegos huuo vna moneda que llamauan Buei, por que estaua acuñada con vna figura de Buei, como ahora hallamos muchas de los Romanos con la misma marca, vnas que tienen vn buei, otras vna Iunta de dos bueies, que significan la fundacion de ciudad principal, por que las ciudades y colonias que se edificauan de nueuo, señalauan las con vn arado (haziendo vn surco) quan grande hauia de ser la ciudad, y leuantauan el arado donde hauian de ser las puertas, como leemos de Roma, y Vergilio, y otros autores (que por ser cosa clara dexo de nombrar) hazen mencion. De aqui vino lla[1331]mar se la Ciudad en Latin Vrbs, de vrbum, que es la coruadura de el dental o cama de el arado, con que la ciudad se traça. De aqui tienen origen las armas que trae Talauera (patria mia, y de mi padre y madre) que es vna de las mas antiguas poblaciones, o la mas antigua de toda Hespaña, llamada de Tito Liuio Aebura, y de Ptolemeo Libora, por entrambos puesta en el principio de la Prouincia Carpetania, donde alinda con la Lusitania, que era de la Hespaña Vlterior. Tiene por Armas vna[1332] torre Albarrana con puerta en medio, en señal de quatorze que tiene, que son las maiores y mas fuertes que hai en Hespaña, ni en el mundo (para batalla de manos donde no haia artilleria de poluora) y mas vn buei y vna vaca en iunta, que es señal de ser Colonia Romaua, por donde (quando otro testimonio no huuiera) se viera su antiguedad y nobleza, la qual he querido tocar breuemente, assi por que sera de algun gusto a los estudiosos de antiguedades, como por satisfazer a la deu[1333]da que a la patria se deue, pues el mismo intento tuue en declarar las armas de la ciudad de Auila,

de donde mi aguelo (padre de mi padre, que tuuo el mismo nombre que yo) fue natural, y yo como nieto suio, soi vezino, y en entrambas ciudades perrochiano de la iglesia de el glorioso Sanctiago Zebedeo (san[1334]cto Hijo dalgo noble de el tribu Iuda, de la sangre Real de que fue nuestro señor Iesu Christo su primohermano) patron de Hespaña, abogado mio, por ser particular patron de el antiguo y noble y leal Reino de Galizia (de[1335] donde fueron mis aguelos de parte de madre) cuia nobleza y antiguedad ofrezco de tratar en otro lugar como verdadero Gallego, aunque traiga la ocasion por los cabellos. Tor[1336]nando a la moneda Griega, hai muchos testimonios de lo que digo, especialmente vn refran Griego antiguo, que se dize de los que teniendo obligacion de hablar en vna cosa, no hablan por interesse que les han dado, dizen que tienen vn buei en la lengua, significando el cohecho (que con la moneda llamada Buei) les han hecho. Assi mismo vn sacrificio llamado Hecatombe, que quiere dezir de[1337] .C. bueies de moneda, y no como muchos piensan de.C. reses vacunas (aunque algunos poderosos le hazian) mas de Pytagoras sabemos que le hizo a las Musas, por el contento de hauer hallado la penultima proposicion de el primero de Euclides, y siendo (como era) vn Filosofo pobre, ni aun.C. caracoles alcançara para sacrificio, quanto mas.C. bueies, y a quatro sacrificios destos quedara vn Reino despoblado de vacas, constandonos por otra**[[87]v]** parte que se hazian muchas Hecatombas, de esta moneda del Buei entendio Homero, y no del Buei biuo: y assi dize que las armas de[1338] Glauco valian cien bueies de aquella moneda, no valiendo las que le dio Diomedes nueue bueies de la misma: y hauiendo el dicho antes que las hauia trocado, y dezir despues que las compro, siendo dos terminos diferentes, y hablando de vna misma cosa, muestra entrambos contractos ser vno mismo, aunque con differentes vocablos declarados. Esto es[1339] lo que dixe, que Proculo entendio mal lo que alegaua, y Cassio y Sabino peor lo que dexauan. He querido dessindar esto, para que se entienda la materia, y para mostrar que ninguno se deue fiar en autoridad agena, pues si alguna deuiera de bastar, fuera la de estos grandes hombres, a quien toda la jurisprudencia Romana siguio, y con quien el Emperador se satisfizo, y para que se entienda que no es oro todo lo que reluze, ni los Romanos[1340] supieron tanto Griego como muchos piensan, como Nicolao Leoniceno lo mostro de Plinio, y como hemos visto destos jurisconsultos, que supieron harto mas que no el, y Angelo Policiano, y Budeo tambien dieron tras Tulio. Vengo ahora a los fundamentos de derecho que trae Proculo, dize que si el Trueco fuesse vno mismo con la Vendida, aun que supiessmos el vn extremo (que era el de la vna cosa, que es la que corresponde a la cosa vendida) no sabriamos el otro que corresponde al precio, porque cada cosa de las del Contracto seria la vna el precio de la otra, y al contrario y hauria en vn solo Contracto dos precios, y dos cosas vendidas, que es impossible, y assi ignorada la vna, se ignorarian emtrambas. Esto tiene mui facil respuesta,[1341] porque es Sofisteria de palabras, la Lei de las Alcaualas que es el Capit. IIII. lo declara bien, que cada cosa (de las dos que interuienen en el Trueco) es precio de la otra, y como si cada vna cosa fuera vendida, se manda pagar la Alcauala, de manera que donde antes se dudaua, si hauia vna vendida, ahora tenemos dos, par la Lei del Reino. Dexadas[1342] estas disputas a parte, la resolucion que hemos de tener es la Lei del Fuero, que esta en el Cap. II. deste Titulo, que la diferencia que hai entre estos Contractos es muy poca, pero toda via es alguna, a la Lei de las Alcaualas se responde, que ella corrige la de la partida, y concuerda con la del Fuero, por que[1343] manda que de los Trueques se pague Alcauala, y doble, de cada cosa su Alcauala, en la Venta no se paga

sino vna Alcauala de la cosa vendida: mas de el precio y dinero que por ella se da no se paga Alcauala, luego sigue se que el precio en dinero, es diferente de la cosa trocada, por que sino lo fuera, por la misma Lei de las Alcaualas se huuiera de pagar Alcauala dello. Esta es vna razon vrgentissima, sacada de las entrañas de la Lei, y yo estuue en el error primero de la Lei de la Par[1344]tida muchos años, y leiendo aquellos Titulos, siempre salue la opinion de Cassio y Sabino, por palabra y por escripto, confirmando la Lei de la Partida, con la pratica que sabia tener se de las Alcaualas, y nunca hize caudal de ver la Lei teniendola por cosa barbara, hasta que despues (sumandola para esta escriptura) la rumie y entendi mejor, quedanos en resolucion, que el Trueco es Contra[1345]cto distincto de la Venta, pero en tan poco, que todo lo que se ha dicho de la venta, se puede y deue aplicar al Contracto del Trueco, como dize la Lei de la Partida, que con esto queda muy poco menos que concordada con las del Fuero y recopilacion. Di a esta Rubrica titulo de el Trueco, conformandome con el nombre de que vsa el Fuero Castellano, y no con el de la Partida, que le llama Cam[1346]bio, por no confundir este Titulo, con el de los Cambios que esta en el libro siguiente, mas por satisfazer a entrambas cosas, puse entrambos vocablos (Trueco y Cambio) en este contracto no hai que notar cosa particular, de fraude que pueda hauer en la conciencia, mas de aplicarle todo lo que en el de la Vendida se ha notado, assi en las Leies como en la Anotacion, conforme a lo que manda el Cap. III. Y aun que le quisiessemos hazer diferente de la Vendida, no es Contracto que se pueda facilmente componer, o mezclar con otro, (quedando se el entero) sino que luego passe[1347] en la naturaleza, de qualquiera que con el se juntare, porque si interuiene en el dinero, en todo, o en parte, o por la parte que interuie-**[88r]**ne es Vendida, y esto es en el Contracto perpetuo, que no siendo Contracto perpetuo, se haze Logro, llamo Contracto perpetuo, que passa el señorio de la cosa permutada [1348] perpetuamente, como si yo doi mi casa a vno por vn año, por que me de vn cauallo que tiene, este Contracto aun que parece Trueco, no lo es, por que de la naturaleza de el Trueco es, passar el señorio de la cosa trocada, de en[1349]trambas partes, y aqui no passo sino de el cauallo, por esto sera arrendamiento, que es como si huuiera arrendado mi casa por vn año, en precio de vn cauallo.

Contractos Inominatos.

EL Capitulo final de este Titulo trata la materia de los Contractos Inominatos, que por ser termino tan vulgar entre Iuristas y Teologos (y tan mal examinado) conuiene que le desencantemos, y como Hercules hizo a los bueies de Caco, saquemos estos nombres sin nombre, por la cola a la luz del dia, quitandoles el humo que los tiene en tinieblas. El hombre racional es compuesto de cuerpo y anima, en el cuerpo muchos de los brutos y plantas le hazen ventaja, assi dize el[1350] Euangelio que vn Lilio del campo, esta vestido mejor que Salomon en su maior gloria, y el Leon mas fuerte es que el hombre, y mas ligera la Aguila, pues que a la ligereza de estos animales comparaua Dauid en su llanto, la ligereza y fortaleza de Saul, y de Ionatas (quando fueron muertos por los Filisteos en el monte de Gelboe) el Elefante maior cuerpo tiene que el hombre, mas ligero el cieruo, y mas poderoso el cauallo, estas partes todas son del cuerpo: en las quales ansi como el hombre es excedido, assi en las de el anima (que es hecha a la imagen y semejança del que la formo) los excede, no en las par[1351]tes terrestres y de poca importancia (como son los sentidos que se administran con los instrumentos del cuerpo) que mas oie y siente el jaualin,

y mas huele el perro, mas delicado toque o tacto tiene el araña, todas estas partes compensa el hombre con la Razon, que es en lo que se parece a Dios (y en lo que[1352] se auentaja a todas las demas criaturas) mediante la qual es señor de ellas, y se obedecen, esta Razon que consiste en el entendimiento, assi como es sola en el hombre, conuino que tambien fuesse solo en el el instrumento con que se administra, que es la lengua, mediante la qual el hombre declara el discurso que la Razon en su animo concibe, que aunque los o[1353]tros animales tienen lengua, y boz particular que forman con ella, es en todos los de su especie vna misma, como el discurso de el entendimiento en todos es vno mismo, mas en el hombre, como no es el discurso de el entendimiento vno mismo en todos, assi tambien conuino que la boz fuesse entre todos diferente, y aun en cada vno mismo, para declarar todas las cosas que siente, que fuera superfluo dar Dios a los animales lengua, no les dando entendimiento a que siruiesse, y fuera mengua no se la dar a el hombre, hauiendole dado entendimiento, que tenia necessidad[1354] de lengua para su seruicio, esto es lo que dize el Filosofo, que las señales que estan en la boz, significan las passiones de el animo, estas señales se llaman Nombre de la cosa señalada,[1355] y tanto sera mas perfecto el nombre de la cosa, quanto mas perfectamente la significa, a esta causa Adam fue el mas sabio hombre[1356] que ha hauido, por que puso nombre a todas las cosas, conforme a la naturaleza de ellas, por mandado de Dios, y por esto la lengua Hebrea es la mas perfecta de todas, y tras ella la Griega, por que los vocablos y nombres de estas lenguas, explican la propriedad de la cosa significada, como en Romance llamamos, Siemprebiua, a vna ierua, que aunque la arranquen, siempre esta verde, y Mastuer[1357]ço otra, que por ser tan aguda haze torcer las narizes, esto llamo significar el nombre, la propriedad de la cosa por el significada, que quien supiere y se atuuiere a el nombre, sabra la propriedad de ella, en esto se funda la Cabala de los Hebreos, y lo mismo quiso hazer[1358] entre los Griegos Platon, en el Dialogo intitulado Cratilo, y es tan anexo el nombre a la cosa por el significada, que todos les nacimientos ilustres de la Sagrada Escritura, antes que naciessen, señalo Dios el nombre como se llamassen, assi fue puesto el de Sanson, y el de el precursor. S. Ioan Baptista, y sobre todos el[1359] sancto y glorioso nombre de Iesus, a el qual**[[88]v]** manda el Espiritu Sancto que se ahinogen, y hinquen las rodillas, todas las criaturas, y todo lo celestial y infernal, que assi como el hombre por el significado, hauia de exceder a todo lo de el mundo, por la misma razon el nombre que le hauia de significar, hauia de exceder a todo lo que en el hai, y significa Sal[1360]uador (que quiere dezir Guardador, y Remediador) por que nadie podia saluar ni remediar sino el solo. A otros despues de nacidos (mudandoles Dios el estado) les mudo el nombre que antes tenian, como a Sara que antes se llamaua Sarai, y a Abram en Abraham,[1361] y a Iacob en Israel, y a Simon Bariona (quando le hizo Principe de los Apostoles) le llamo Pedro, diziendo que era piedra sobre que fundaua su Iglesia, de donde vino los Papas Apostolicos de Roma, dexar en su elecion[1362] el nombre antiguo, y tomar otro, aunque algunos no curan de esto, y por la maior parte se ha notado, que son de breue vida, como fueron en nuestros dias los sanctos Papas Adriano y Marcelo. Tornando a nuestra materia he traido esto de los nombres, para mostrar quanto importa (para entender las cosas de que se trata) saber perfectamente el nombre, debaxo de el qual las han tratado quien de ellas ha escrito, y este ha sido y es mi principal sin en esta escriptura, deslindar cada Con[1363]tracto con su nombre, para que de cada vno por si verifiquemos, lo que debaxo de aquel nombre de ellos han escrito los passados, no por esto quiero que reparemos

en el nombre, mas de quanto importa para entender la cosa que por el se significa, por que lo de mas es de Gramaticos ignorantes, que mascan en la corteza, como mula en el freno sin jamas tragarle, ni passar cosa de substancia a el esto mago, aunque ya hai algunos (y quasi todos) que en no sabiendo la materia de que se tra[1364]ta, dizen que es question de nombre, buscar si vn Contracto es de vn nombre o de otro, aquello no es buscarle el nombre, sino la substancia, que no hai duda sino que se altera, alterandole el nombre, como si para juzgar vna Vsura en vna compra a el fiado, yo llamo aquel Contracto Vendida, y le juzgo por de aquel nombre, y no por Emprestido, notorio[1365] es que tengo de errar. Question de nombre se dize, quando constando de la substancia, se alterca de el nombre, y esta de ordinario es impertinente, y mui de Gramaticos, como tratar si se ha de dezir parrafo o paragrapho, paraclitos o paracletos, alquiler (como dizen en Castillo la Vieja) o alquilei como en mi tierra, esto es impertinente, y a esto se reduzen[1366] el Griego y Hebreo que muchos saben, estudian Griego, preguntados para que? no mas de para Saber Griego, y para mostrar que lo saben, mas no para que de ello se siruan, y lo mismo los que estudian Artes, y Grammatica, y a Aristoteles, que todas estas cosas son medios, y si no les dan fin para que sean, tanto me daria saberlas, como no saberlas, si sabiendo las ningun vso he de tener de ellas, como a el religioso que fuesse diestro de las armas, que le prestaria su destreza y esgrima, si es contra su profession el pelear, a que la esgrima se endereça? Esto he querido que entienda el Lector, por que quando tratare de dar nombre a el Contracto de que disputare, sepa que es[1367] su nombre, y de que sirue saberle, y sepa conuencer a quien se le quisiere deslizar, con dezir que es question de nombre. Aplicando lo ahora mas particularmente a nuestra materia, la Lei final pone estos quatro Contractos Inominatos, que quiere dezir Contractos que no tienen nombre, y el error no es de los Colectores de las Partidas, ni de nuestros Iuristas, que de los antiguos Iurisconsultos mano, y este se ha estendido a todos los Doctores que tratan de esta materia, que passan con ellos por Contractos sin nombre, no se por que si[1368] no le tienen, no se le pusieron, o si nacio despues la cosa, por que quando nacio no le dieron nueuo nombre? los antiguos Griegos ni Romanos no vsaron de estribos en su caualle[1369]ria (como parece por las estatuas de a cauallo, monedas, y pinturas antiguas que no le tienen) ni en su Griego ni en Latin hai vocablo que se signifique, mas despues que le huuo, Francisco Filelfo le llamo Estapeda, si estos Contractos nacieron de nueuo, por que no les pusieron nombre de nueuo, o como los llamaron Inominatos por el defecto de los Contractos, no les pusieron nombre, que declarasse su naturaleza? o por que ellos no la declaran por circunloquio y en rodeo en Teo-**[89r]**rica, sino la Pratica por exemplo, no siento quien los pueda librar de culpa, ni que esta razon tenga respuesta, y mucho menos la tiene la que ahora dire, dize la Lei estas palabras (Estos Contractos Inominatos son en vna de quatro maneras: la primera, quando doi mi cosa por otra que me dan, y este es el Cambio de que se ha hablado) pesemos estas palabras de la Lei, si el Contracto de Trueco es la prime[1370]ra especie de los quatro Contractos Inominatos, y el Contracto de Trueco tiene nombre en derecho (y Titulo particular) luego el Contracto Inominato tiene nombre, pues tener nombre, y no tener nombre, son dos Contradictorias, que no siento quien las pueda dar verdaderas: este es el primer error, el qual no tiene respuesta. El segundo esta en la diui[1371]sion misma, dize la Lei (La segunda quando doi mi cosa señalada, porque me hagan otra cosa, Tercera quando hago vna cosa señalada, porque me den otra que me prometen) estas dos especies pone la Lei por diferentes, no veo la diferencia, porque en la contemplacion del Derecho, no

hazen diferencia las perso[1372]nas en los Contractos. Pongo exemplo, no es mas Contracto de Venta, dezir yo compto, y tu vendes, que si dixesse, yo vendo y tu compras, que mas miel tiene dezir, yo doi porque tu hagas, o yo hago porque tu des, hai mas que passar a el vno delante, y dexar a el otro atras, o a el contrario, es por ventura esta la mano derecha que pedia la madre de los hijos del Zebedeo? Mas no reparemos en esto (que de si se esta claro) los que primero pusieron este[1373] nombre de Contractos Inominatos, equiuocaron, y viendo que las cosas de que se componia el Contracto eran sin nombre, o tantas que no se les podia con facilidad poner nombre, acogieronse a esta Ancora de los miserables, a dezir que eran Contractos sin nombre, y es engaño manifiesto, porque ellos proprios les ponen nombre de Trueco, o permutacion, yo doi vna casa por vn oliuar, este Trueco llano es: yo hago vn escripto a vn Medico, por que me cure, tan llano es este Trueco como el passado, porque yo le hago su pleito, a trueco de que el me haga mi cura. Resoluiendo la[1374] materia, digo que todo Contracto que passa el señorio de la cosa contractada, si por ninguna de las partes hai dinero, es Contracto de Trueco, y si hai dinero de parte alguna (porque de entrambas es impossible) sera Vendida, esta es la Resolucion clara y cierta, con que se quitan todos estos encantamientos, y vanas Sofisterias de Contractos Inominatos, y otras cien Imaginaciones, que no siruen de mas que ofuscar los entendimientos.

Donacion Remuneratoria.

DOn en Romance quiere dezir, Dadiua graciosamente dada, sin que haia obligacion, ni de parte de quien la da para dar la,[1375] ni de quien se da para pedirla. Galardon es don por gallardia (que alguno haia hecho) dado por gentileza del que le da, y por la misma merecido del que lo recibe, esta Donacion se llama en Latin Remuneratoria, de Munus que quiere dezir Don, los Griegos la llaman Antidora, de Doron, que significa lo mismo, Galardon quiere dezir don dado por otro don recebido. Esta Donacion Remune[1376]ratoria es, Paga de Don, o seruicio, por el qual no competia Action contra el que haze la Paga, y hecha impide la Repeticion. Vn Criado[1377] sirue por vn ducado de soldada al mes a su Amo, en vna quistion defendiole valientemente, que si por el no fuera le mataran sus enemigos, este criado no tiene Action, ni puede conuenir a su amo, para que le pague aquel seruicio que le hizo, porque con pagarle el ducado de aquel mes, cumple con el, mas demos que le dio vn vestido en Galardon de aquel seruicio, quierese yr aquel Criado, no le podra detener su Amo a que le sirua el vestido, porque la obligacion natural por la paga se conuirtio en Ciuil, y impide la Repeticion, este es el efecto de la Antidora, la qual[1378] responde a los que piden descargo demas de su salario, de rigor no se les deue, no digo yo que no les pague su amo, ni por esto quiero excusar alos que con delgado salario pagan seruicios que merecen mas gratificacion de la ordinaria, de esto queda entendida la Clausula de los Escriuanos en Escrituras de Donacion (Item os[1379] hago esta Donacion, por muchos y buenos seruicios, y buenas obras que de vos he recibido, y espero recibir, de cuia prouança os relicuo) Esta Clausula en quanto a los serui-**[[89]v]**cios que estan por recibir, es de ningun efecto, porque si los recebidos (y por el consiguiente ya passados) no son de efecto para que los paguen, menos seran los que estan por venir, y en quanto a los passados la prouança es de ningun fructo, porque si de alguno fuesse para compeler al Donador, y a seria deuda, y[1380] no Donacion, y aun assi impropriamente se llama Donacion, porque no es sino Trueco de vna buena obra por otra,

para esto conuiene que se vea lo que en el primer Libro note, de la Obligacion natural, que no produze Action, aun que impide la repeticion. Y esta confession ningun perjuyzio parara, a los que en los bienes de el Donador pretendieren derecho, conforme a lo que note en el Titulo de el que Contracta cosa Agena.

DE EL VOTO.

VOto en Latin quiere dezir desseo, y assi dize succeder vna cosa ex voto, suce[1381]derle conforme a su desseo: y de aqui viene llamarse en latin (lo que tambien en Romance llamamos) Voto, que es declaracion de su voluntad en alguna eleccion, que significa declarar el desseo que tiene, de que aquella persona por el elegida salga con su pretension, En este Titulo no le tomaremos en este significado, Tambien significa promessa de el verbo. Voueo, que quiere dezir prometer (pro[1382]priamente a Dios) aunque tambien significa prometer a los hombres, deste verbo se compone, Deuoueo, que significa maldezir, o ofrecer a el Demonio, y de alli viene. Deuotus, que quiere dezir, hombre, o cosa encomendada a mala parte, y Deuotio, por aquel Acto, esto es en propriedad de la lengua Latina, y entre Gentiles que la hablauan. Mas entre Christianos dizen que Deuotus y De[1383]uotio, se toman a buena parte, por lo que llamamos Deuoto, y Deuocion, que es humillamiento a Dios, y a sus sanctos por su respecto, y engañanse, porque no es vn mismo vocablo el de los Christianos, que el de los Gentiles, yo estuue en el mismo error, hasta que en libros de escriptura antigua, por lo que dezimos, Deuotus, halle escripto Deo votus, que quiere dezir, votado, o prometido a Dios, y esta composicion, conuiene mas con su significado, que si le deriuassemos de, Deuoueo, vocablo de ruin significacion, Vo[1384]to en su segundo significado, propriamente quiere dezir promessa a Dios, y de su materia hai Titulo particular, la qual no tratare en este lugar, sino solamente la sustancia del, que es vn contracto Real, de Trueco entre Dios y el hombre, todos juzgan al Voto por promessa, y obligacion personal, es engaño manifiesto, por que la obligacion personal como quiera que se cumpla, basta, mas la Real ha se de cumplir con la cosa prometida. Pongo exemplo, Pedro promete a Iuan X. ducados, si vn vezino los paga por el, saldra Pedro de la obligacion, mas si Pedro votasse de ayunar, y su vezino quisiesse ayunar por el, no cum[1385]pliria con el ayuno ageno su voto, porque es obligacion Real y no personal, que aun que se funda el voto en la persona, aqui la persona es la cosa, como el Matrimonio, contracto Real es, aunque se funda en las personas de los contraientes. Tenemos pues que el voto es Contracto Real, en el qual se trata del interesse, que ha recebido, o espera recebir de Dios, de manera que nunca los dos extremos deste Contracto pueden ser de contado, ni el vno dexar lo de ser. Quiero dezir que no pueden ser entrambos de presente, sino que el vno[1386] preceda, y el otro se siga: Pongo exemplo. Esta vno enfermo, vota Religion si Dios le diere salud, la salud que Dios le da, es el interesse que se trata en este voto, y el vn extremo que precede en tiempo, a la Religion (que es el otro extremo) con que paga el Votante la gracia recebida: mas si vno que esta libre, vota Religion y entra en ella, por que Dios le de la Gloria, ya este extremo que es la Religion, precede a la paga que por ella se espera. Pues es Contracto Oneroso, no puede ser Donacion, ni ninguno de sus subalternos que son contractos lucratiuos, tan poco es Vendida, porque no interuiene precio, ni Arredamiento, porque ninguno de los contraientes reserua en si cosa alguna, sigue se forçosamente que es Trueco, y hauerse ignorado la sustancia deste contracto, ha sido causa que ninguno se haia

perfectamente explicado. Esta es la naturaleza del Voto, que (como he dicho) es Contracto de Trueco entre el Hombre y Dios, y como Dios sabe mucho, no hauemos de buscar puntos con que engañarle, porque el a todos nos desengaña, cada vno mire lo que haze, y lo que promete, y piense que como es libre para hazer el Voto, despues no lo es para deshazerle, porque no solamente es de derecho Diuino en la Lei de Iesu Christo nuestro Saluador, y en la Lei es[1387]crita de Moisen, mas aun en las de el Demonio (que tenian diuersas los Gentiles) las Virgines Vestales votauan Virginidad todo el tiempo que estauan en aquel Sacerdocio, y a la que quebrantaua el Voto, enterrauan biua. Lo mismo votaua la Sacerdotisa que presidia en Delos, en el Oraculo de Apolo. Entre los Romanos los Pontifices y Sacerdotes tenian ciertos Votos que no podian quebrantar: lo mismo entre los Iudios. Moisen parti[1388]cularizo muchos Votos que Dios le mando, vnos Temporales, como eran los de los Sacrificios, otros eran perpetuos, vnos hauia proprios, como los que Dauid hizo de si, otros agenos, como el de la madre de Samuel, que le prometio al Templo: huuo entre los Iudios Religiosos, como ahora los hai entre los Cristianos, llamauanse Fariseos que quiere dezir apartados, y es lo mismo que en Grie[1389]go Anachoritas (que son los que se apartan de las gentes a biuir en el Desierto) aunque los Fariseos no se llamauan por esto apartados, sino por el Voto que hazian de guardar la Lei mas estrechamente que los otros Iudios,[1390] los Nazareos era Voto de Religion por tiempo cierto, en el qual ni beuian Vino, ni se llegauan hierro al cabello. De estas dos Sectas fue el Apostol S. Pablo, por que se compadecian entrambas: mas nuestro Saluador aunque se llamo Naçareno, no tuuo este Voto, sino[1391] llamoselo de su tierra Naçaret (como de Toledo Toledano, de Cordoua Cordoues) que bien sabemos que nuestro Saluador beuio vino, y en ello instituio el santissimo Sacramento de su sangre, lo qual no pudiera hazer, si fuera de Voto Nazareo, como S. Pablo, y como Sanson: Nazareo quiere dezir apartado, o santificado: Naçareth quiere dezir guardada, o florida, porque en aquel santo lugar Patria de la Virgen gloriosa, y del Saluador del mundo su hijo, estuuo guardada la Flor verdadera de la Planta Virginal, que fue causa[1392] de la Redencion del mundo. Estos dos Vocablos tienen vna voz en la lengua Hebrea, que por diferentes letras se diferencian, la qual en ninguna lengua se puede notar, sino en la Castellana, que (entre otras excelencias suias) se auentaja la pronunciacion a todas quantas[1393] lenguas hai, como se ve en este exemplo, que en Griego ni en Latin no se puede notar esta diferencia, ni en Italiano, Frances, ni Catalan, sino solo en Castellano, pronunciandole como yo aqui le escriuo. Esta excelencia de nuestra lengua mostrare en otra parte, donde tratare de su Ortografia. Torno a el Voto, he querido explicar su naturaleza para que se entienda su sustancia, contra los Herejes de nuestro tiempo, cuios argumentos son de ningun efecto, porque el hijo de Dios dio a el Hombre Lei facil y suaue, a la qual le obliga[1394] para su saluacion: si el que tiene esta Lei (para maior perfecion suia) quiere obligarse a mas que el se obliga, ya fuera quitarle su libertad si le prohibiera, que no se pudiera obligar, como en efecto se la quita a la muger casada, y a el menor, porque no tienen juizio, y en la Lei vieja, lo quitaua a la Donzella que estaua en casa de su Padre, de manera que Dios por[1395] vtilidad del hombre le dexa su libertad, para que vse della, si el en seruicio de otro hombre se puede priuar desta libertad, porque no podra en el de Dios? diran ellos, priuase para lo impossible, que es la Castidad, al contrario de la qual impele la naturaleza: esta Razon es de bestia, y no de hombre, porque la Casti[1396]dad no es cosa impossible, pues muchos aun de los no Christianos la han hecho, y

muerto se por conseruarla, como Lucrecia, y otros, pues si para aquellos no fue impossible, porque lo sera para el Christiano, que por hazerlo espera maior premio? por la misma razon quitara el Matrimonio y el Baptismo, que son Votos, como en su lugar veremos: para este basta hauer demonstrado su significado y sustancia.

Bula de Composicion.

LA Composicion de que en este Capitulo tracto es, Comutacion, o Trueco de vna[1397] Restitucion en otra, por esto conuiene ante todas cosas saber que es Restitucion, Resti-**[[90]v]**tucion viene de Restituo, que en Latin signi[1398]fica tornar la cosa a su estado, de Res que quiere dezir cosa, y Statuo estatuir, assi dezimos Restituir a vn menor agrauiado, quando le tornan aponer en el estado, en que estaua antes que le agrauiassen, hurta vno a otro. C. ducados, mandale el Confessor que los restituia, es dezir que los torne a el estado en que estauan en poder de su dueño, esto es la Restitucion por descripcion. Esta virtud es vna escalera, o puente que esta entre Dios, y el Pecador, sin la qual no puede passarse de el pecado a la Gracia, por esto es la mas importante materia que hai en el Derecho de la Conciencia, Su Conocimiento consiste en quatro[1399] cosas, que son saber Quien, Porque, Como, y A quien, se ha de restituir. Las dos primeras son vna misma, que sabido quien ha de restituir, se sabra el porque, y sabido porque, se sabra quien. Esta parte es la mas dificil de todas, que en efecto es saber todo el Derecho escripto, y a esta causa en sin de cada Titulo la tracto (de lo tocante a aquel Titulo) y quien de esta manera no lo tractare, ierra, porque la[1400] Restitucion es qualidad de la cosa que se ha de restituir, pues si la cosa no se sabe en perfecion, no podran tratar de ella, como tratare yo la Restitucion de Vsuras, o de Cambios, no tractando cada materia de estas por si? y assi todas las demas, que seria escreuir todo el Derecho, lo qual no se puede hazer en Sumas ni Tratadillos. Las otras dos partes, Como y a quien, tratare en este Capitulo (puesto que sean dificiles) con Resolucion y claridad, trato primero el Como, y luego el a quien se ha de restituir. La Restitucion para ser buena se ha de hazer sin fraude, porque esta virtud reconcilia al pecador con Dios, el qual jamas remite el pecado, al que no haze toda su possibilidad para salir del, porque estando en el peccado, el mismo se haze indigno de la[1401] misericordia de Dios, pues que no toma el remedio necessario para aprouecharse de ella, este es la Restitucion al proximo, de todo aquello en que le es a cargo. En todo pecado contra el proximo hai dos ofendidos, vno Dios, otro el Proximo, la cuenta con Dios es facil, mas quiere que la del Proximo preceda a la suia, porque es el medio necessario, y pues Dios esta de pormedio no puede ser fingida[1402] sin que el la entienda, y assi sea el primer Requisito, que quien restituie, no haga impression en la persona a quien se restituie, porque aunque el se la remita, se queda con el cargo de antes, como el exemplo de el Capellan de Toledo (que pongo abaxo) aquel Capellan realmente hazia la Restitucion, mas con su persona (aunque era de menor a maior) hazia[1403] impression en el Cabildo, porque hauian de tener algun respecto a su buen comedimiento, y no enconarse cada Canonigo en vna miseria que le podia caber, que si el quisiera restituir de veras, en vn pañizuelo lo hauia de dar, sin que nadie supiera de donde venia: esto se ve claro, porque quando entendio que le tenian el embite que hazia de falso, y le comian el ceuo, no torno a ponerle mas en el anzuelo de la hypocresia, y assi quiero, que aquel voto del Canonigo se tenga por Resolucion desta materia que tracto, porque tiene mas sustancia de la que parece,

y nos quedo en suma, que la Restitucion no quiere ser hecha por[1404] cumplimiento, sino con entrañas de caridad, doliendose de la ofensa que a Dios y a su proximo hizo, si es de fama, o de qualquiera otra cosa, piense que con la misma cosa y no con otra ha de restituir, y esto sea con cordura, porque no traia mas daño la Restitucion, que el pecado principal: esta limitacion no quiero declarar mas, baste esto en quanto a la Forma. En quanto a la persona a quien se ha de ha[1405]zer la Restitucion, cada, vno se es letrado, y sabe a quien se ha de hazer la Restitucion, cada vno se entiende, y sabe a quien agrauio, a aquel restituia. Esta es la suma de todo, y no hai mas que saber, mas muchas vezes acaece no saber la persona a quien se ha de restituir, o aunque se sepa no poderle hauer: aqui entra la Bula de Composicion, cuio efecto para que mejor se entienda es de saber, que el Papa Apostolico de Roma es señor absoluto de todo el Tesoro Espiritual y Temporal de esta Iglesia Militante, de que Dios le dexo por cabeça. Desta administracion ninguno le puede tomar, ni pedir cuenta, ni el esta obligado a darla sino a quien en ella le puso, que es Dios, y nadie piense que por esto se aprueua lo que el hiziere en su Apostolado mal hecho, que**[91r]** ansi como el Corregidor o Alcalde que tiene poder de el Rei para administrar justicia en vna ciudad, si de hecho quisiesse ahorcar a alguno contra justicia, el que se le quitasse por fuerça tan rebelde y traidor seria a el Rei, como si aquel justiciado mereciera la muerte, por que no le hizo el Rei a aquel particular juez sobre el juez que el tiene puesto, mas por esso no se aprouaria el hecho de el juez, y que no huuiesse de dar cuenta a el Rei que le puso, y esperar del la pena que su delicto merece, ansi el Apostolico dara cuenta a Dios de lo que haze, el qual se la pedira estrechamente, y otro ninguno se la puede pedir, presupuesto esto (que es de Fe y no se puede negar) los Pontifices a quien incumben muchas necessidades temporales que han de remediar, y poco patrimonio con que darles remedio, valen[1406] se de el tesoro espiritual de la iglesia, y a este efecto para obras pias (como es, guerras contra infieles, o fabrica de la iglesia de. S. Pedro, o reparo de otra iglesia) conceden vnas Bulas que llaman de Composicion, que son vna tassa de limosna, que al que la da, le haze gracia de aquello que deue restituir a vn tercero, el qual no sabe quien es, por que sabiendolo, es regla de Dios general y que no recibe excepcion, que el que deuiere, restituia la deu[1407]da, por que no saldra de las tinieblas, hasta que pague el postrer marauedi, fingen estas Bulas, que aquel que la recibe, quiere pagar, y no sabe a quien, entonces el Papa (como señor de lo temporal de la iglesia) aplica aquella restitucion a la guerra de infieles, o a la Fabrica, o a donde el quiere (como arriba he dicho) y por que tambien podria hauer duda, que tanto era lo que deuia, moderase lo en cierta quan[1408]tidad (que comunmente es dos reales de plata) Este es el efecto de esta Bula, el qual tomado como se deue tomar, y como le concede el Papa, es sanctissimo, y de grande, socorro a las animas que dessean su saluacion, mas como acaece (en todas las cosas buenas) que el mal vso de ellas las haze parecer no tales, suelen cargar de estas Bulas Carniceros, Tauerneros, Recatones, y toda esta gente semejante, que biuen de dar pesos y medidas falsas a los que de ellos compran, y en asomando el Iueues Sancto armanse de vna Bula de estas, para Componer se (que quiere dezir concer[1409]tarse, de donde se llamo Composicion) y por ellas se absueluen, y creen que va perdonado hecho y por hazer, con grandissimo engaño suio, y de quien los absuelue, por que la intencion de el Papa no es dar a nadie ocasion para pecar, sino carrera para saluar se y salir de el pecado hecho. La ignorancia de este pecado (que se ha de componer) esta en vna de[1410] tres cosas, o yo no se lo que he de restituir, mas bien se a quien, o se lo que he de restituir, y no se a quien, o ni se que he de restituir ni a quien, exemplo de el segundo,

es vn caminante que passo por vnas viñas, harta se de vuas, y saco para sus compañeros, este pongo por caso que saco. XX. libras de vuas, tantas sabe que ha de restituir, mas no sabe a quien, por que era estrangero, y no acertara a la viña, quanto mas saber quien es el señor de ella. Exemplo de el primero, soi Mercader, y por mi libro se que he vendido a Pedro, a Ioan, y a Francisco, y cargado les el paño mas de lo que era razon, mas ni se quanto, ni como, por que ha dias que passo, y el Pedro que era vn moço estrangero se fue donde no sabemos que se hizo, Ioan murio, aunque este Mercader quiera restituir no sabe a quien, ni aun perfectamente quanto, aqui entra en estos dos casos la Composicion, mas no de los dos Rea[1411]les (como piensan) dize el Papa, tu el de las vuas hae de restituir, y quieres, y no sabes a quien, has de hazer en confuso bien por la anima de aquel cuias eran las vuas que hurtaste, esta obra pia la commuto, en que lo que hauias de gastar en ella, lo gastes en la guerra de Infieles, en lo qual ningun merito tu ganas, como no lo ganaras en las Missas que dezias por el señor de las vuas, sino aquel por quien se dezian, ansi esta limosna que se da contra Infieles, quiero que el merito de ella, sea para aquel señor de las vuas, como si el hiziera esta limosna, y yo de mi poder suplo to[1412]do lo que esta obra es defectuosa: por no se hazer a el verdadero señor de las vuas, y quiero que le sea de tanto prouecho a el señor por quien se haze, como si tu por el gastaras todo lo que las vuas valian, esta es la verdadera Composicion, y el efecto para que se instituio, mas el que sabe a quien ha de restituir,**[[91]v]** no puede en poco ni en mucho componerse,[1413] que seria lo que dize el Refran, descomponer vn sancto para componer otro: cada vno es señor de su hazienda, y quien lo deue que lo pague, y no restituia a otro, fuera que a quien deue, porque pierde lo que restituie, y se queda con la deuda (como antes dela restitucion) assi aquel Mercader (en quien puse exemplo) si sabe a quien deue, aunque no sepalo que le deue, no le aprouechan todas quantas composiciones hai en el mundo, mas que a componerle para el infierno, ha de ir a los pies de[1414] aquel a quien deue, y dezirle, Ved lo que os puedo deuer de tales y tales contrataciones que hemos tenido, y sino puede pagar, pedir que se lo perdone, alomenos haze su diligencia en quanto a Dios, y esto basta por paga. Mas si este puede por si solo liquidar la deuda, esta obligado a ello, y dezirle expressamente al Acreedor lo que le deue, pero si esto lo supiesse, y no pudiesse hauer aquellos a quien ha de restituir, entonces esta obligado a hazer la misma liquidacion de la deuda (que he dicho) y sino la pudiesse hazer precisa, haga la[1415] poco mas o menos, al gruesso, y antes contra si que contra el otro, y aquello que liquidare deuer, de lo todo a la Composicion, y no se engañe con dezir que la tassa es dos Reales, porque aquella tassa fue para el efecto que luego dire, la razon de esto constara resoluien[1416]do este Contracto, y es, que la obra pia para que se haze la Composicion, sucede (como hemos visto) en lugar del señor de la deuda, a quien se hauia de restituir, y assi como si a aquel (sabiendo su Deudor quien era) restituiendose menos de la deuda, no se satisfazia, lo mismo es restituiendose menos a la obra pia (que sucede en su derecho) porque el Pa[1417]pa no suple dos especialidades, la vna ignorancia del deudor, la otra ignorancia de la deuda, y la tassa que el hizo de los dos Reales, propriamente es para los dolictos y pecados, de quien dixo el Profeta Dauid, Quita tu cara señor de mis pecados, y delos encubiertos me limpia: los pecados primeros son los manifiestos a el pecador, y en estos que hai par[1418]te no tracta el Papa, en los segundos que llama encubiertos (que son los que el proprio pecador no conoce) enestos es la composicion (que es el tercer miembro de la Diuision) co[1419]mo si me hallasse yo donde venden trigo a cinco Reales la hanega, y digo sin proposito, que aquel trigo es mui

bueno, y otro mas ruin que ello se vende a seis Reales, pujase por esto aquel pan, sin que mi intento fuesse que se pujasse, soi obligado a restitucion de aquel Real que se lleuo demasiado a los Compradores, en tal pecado como este cae bien la Composicion. Siendo moço entra vno en Viñas, o arboleda agena donde coge fruta (no cosa notable) esta bien la Composicion para este: el otro cauador que siendo obligado a cauar todo el dia (por el jornal que le dauan) dormia algunos ratos, todos estos se pueden componer, donde el delicto es poco, y no sabido, ni sabido a quien se ha de restituir. La Razon es,[1420] porque en los delictos donde hai parte agrauiada, queriendo seguir su derecho, no le puede excluir el Fisco, que solamente entra donde no hai parte, assi en la Restitucion, donde hai parte, no entra el Fisco de Dios, mas sino la hai, entra Dios por parte, y en su nombre y por el, su Vicario, para señalar quien sucede en lugar de la parte: mas el bienauenturado del Carnicero y Tauernero, que desde que Dios amanece hasta despues de noche, no haze sino echar pesos y medidas falsas (en interesse de. C.o.D.o.M. ducados en vn año) y despues dize que no sabe a quien lo restituir. Esta es[1421] ignorancia Afectada, y no Crassa. La Crassa es Necedad gruessa de no entender lo que todos entienden, y esta es de bestias, mas es sufridera, porque es en daño de solo el ignorante, y no mas. Afectada (quiere dezir Procurada) es quando vno a sabiendas procura no saber lo que se conuiene, y esta obligado a saber: y esta es diabolica, pecado infernal, y de mas de esto redunda en daño de tercero (como en nuestro exemplo) piensa este compuesto nouio del demonio con dos Reales satisfazer diez mil que lleua robados, engaña se el, y quien se absuelue, porque sino sabe a quien restituirlo, ponga en vna bolsa todo lo que huuiera de restituir si supiera a quien, y delo a la Composicion (que sucede en todo y por todo en el derecho de la Parte interessada) y entonces quedara compuesto, y quando esto haia hecho, no osare firmar que haia satisfecho,**[92r]** porque pecan en confiança de la Bula (y es[1422] pecado contra el Spiritusancto) con dezir componerme he, y ha de hazer penitencia por el pecado, y sobre todo esto desengañese quien haze restitucion, que no basta restituir lo que el se aprouecho, sino juntamente con esto el daño que se le siguio a la parte agrauiada. La Razon de esto es, porque como hemos visto[1423] la Composicion ni da, ni quita derecho a la Parte restituiente, sino que el merito della es a cuenta de la Parte a quien se restituie (como si el hiziera la limosna) pues si el otro pobre hauia menester su hazienda (quando se la robaron) mas que no hazer limosna de ella, el que se la toma de presente para despues hazer limosna por el en su nombre, vn pecado se dexa en medio, lo qual se entendera reduziendo este Contracto a nuestros principios. Si el hazer limosna por fuerça no es meritorio a quien la haze, y hazer limosna de hazienda agena es pecado, forçosamente ha de ser maior pecado que entrambos, hazer a otro que haga limosna de su hazienda aunque el no quiera, que esto es tomar se la yo para restituir la despues. Este es vn punto importantissimo, y mui oluidado, antes nunca sabido en esta materia de Restitucion, su vso es mui general, como lo es el pecado. A qui entra la Restitucion[1424] de lo que se gana en guerra injusta, y del Marinero que echo a perder la hazienda al Mercader, y los casos semejantes, y lo que arriba dixe de los Votos de Estudiantes, y de el Alueitar que enclauo el Cauallo de el Caminante que iua a negocios. La Resolucion de todo lo dicho, y de la materia de Restitucion, quiero (a fuer de Platon) concluir con vn cuento. El Cabildo de la. S. Iglesia de Toledo en[1425] dignidad, autoridad y riqueza (despues del Consistorio Apostolico de Roma) es y siempre ha sido el mas principal de la Christiandad, porque es vn continuo habitaculo del Espiritusancto donde tantas vezes visiblemente ha decendido en los Concilios que la Iglesia Catolica tiene recebidos

por Vniuersales, y donde decendio corporalmente la siempre[1426] Virgen gloriosa madre de Dios. S. Maria a dar las gracias de el seruicio que en defender su Virginidad en aquel sancto Palacio suio sele hauia hecho, y de su mano vistio vna Casulla a sancto Ilefonso su Capellan y Perlado, y estas son las Armas de aquella. S. Iglesia, la Vir[1427]gen cercada de Angeles con su Capellan a los pies cercado de su Cabildo, y vistiendo le la Virgen vna Casulla labrada de su mano, que son las mas honrrosas Armas que Iglesia tiene en el mundo, He referido esto por ser esta S. Iglesia comun Patria Espiritual de todos, y particular mia, a causa de ser la. S. Iglesia Colegial de Talauera parte suia, y assi qualquiera cosa que en aquel. S. Cabildo passe, deue ser Lei general para todos. Hauia vn Capellan en el Coro que se preciaua de mucha conciencia, y cada año se presentaua en el Cabildo con vna bolsa, y dezia, que hecha la cuenta de todos los descuidos que en el Coro le parecia hauer tenido, y ganado injustamente las Distribuciones, lo traia en aquella bolsa, para restituirlo al Cabildo cuio era: el. S. Cabildo todos de conformidad Ioauan su buen respecto y Christiandad, y hazian se merced de el dinero que traia, y el se boluia rico y contento, y con credito de mui buen Cristiano, y fue esto muchos años arreo, cada año tan ordinario como la letra Dominical, el Dotor Iuan de Vergara Canonigo de aquella I[1428]glesia y de Alcala, hombre de mui grandes partes, docto en Teologia, y en lenguas Latina y Griega, y mui pratico en negocios, en vn Cabildo donde este Capellan vino a representar aquella Comedia ordinaria, hauiendole ya todos hecho gracia de ello, impidio la gracia, y mando que la Restitucion se aceptasse y repartiesse conforme a Derecho, hizo se assi, porque en las cosas de gracia vn solo Voto vale mas que todos los otros, aunque sean conformes: con este desconsuelo fue despedido el Clerigo, y a todos puso admiracion el Voto de Vergara, porque no era hombre miserable en su hazienda, ni executiuo en la agena, mas el dio razon de su Voto, y dixo: Este Clerigo piensa a nuestra costa hazernos[1429] malos Christianos, y a si buen Christiano, con mostrar que haze la diligencia que otro del Coro no haze, y si restituie, es debaxo de saber que le han de hazer gracia de lo que restituie, vaiase sin su dinero, y de aqui adelante terna cuidado en el Coro, y vereis como no buelue mas. Y assi fue, que nunca mas boluio.

[[92]v] De el Loguero y Arrendamiento.

TITVLO XVIII.

INTRODVCION.

ANtes de començar este Contracto, conuiene declarar los terminos de que entiendo vsar, por que de otra manera, ni puedo dar a entender lo que quiero, ni menos ser entendido de el Lector, los terminos que en Romance tenemos para este Contracto siruen igualmente a entrambos contraientes, que ansi como la Vendida hazen el Comprador y el Vendedor, y cada vno de estos contraientes tiene su nombre particular por do se entienda y conozca, solo el Loguero es comun a el que recibe la cosa en alquilei, y a el que la da, dema[1430]nera que diziendo Arrendador, no sabemos si se dize por el señor de la cosa, que la da a renta, o por el que la toma, lo mismo Alquilador, no sabemos si es el que da la cosa mueble a alquilei, o el que la toma, por esto llama[1431]re Alogador o Arrendador el que da su cosa a Renta,

y Conduzidor a el que la recibe, vocablos de que no me satisfago, mas ninguno haura tan malo, que no sea mejor que el Arauigo (como es Alquilei) y de los vocablos no se ha de mirar sino que expliquen el concepto de quien se quiere declarar. Ansi que siempre que se tratare de cosa Raiz llamare a el señor de ella Arrendador, y si es mueble Logador, y a el que la recibe Conduzidor.

CAP. I.

LOguero es, Otorgamiento que haze vn[1432] hombre a otro de poder vsar de su cosa, o seruirse de ella por cierto precio que le ha de dar en dinero de contado. Arrendar es dar a renta cosa cierta por renta cierta que por ella se da, como es Arrendamiento de Rentas, o Almojarifazgo, Afletamiento es loguero de solamente nauios, en la difinicion de este Contracto se pone dinero de contado, porque si otra cosa se recibiesse fuera que dinero, seria Contracto Inominato, como se dixo en el Titulo de el Trueco.

CAP. II.

TOdos aquellos a quien es permitido comprar[1433] y vender, pueden alogar, arrendar, y conduzir, excepto los Soldados, a quien es prohibido conduzir campos, ni heredamientos agenos, a causa de que no se estoruen en seruicio de el Rei, en todo lo de mas este Contracto es semejante en todo y por todo a el de la Vendida. Ha se de otorgar a plazer de entrambas partes, y puede se hazer pura o condicionalmente, o a plazo cierto, y la obligacion que se haze, liga los contraientes, y passa a sus herederos, y contra sus herederos.

CAP. III.

NInguna Iusticia, Regidor, ni oficial de[1434] justicia, o regimiento pueda arrendar, rentas ni proprios en los pueblos donde son justicias o Regidores, ni los Corregidores lo consientan. ¶ La Materia de esta Lei y de los de mas que son prohibidos arrendar rentas Reales, vease en el libro de la hazienda de el Rei, y en el Titulo de los Proprios y Rentas de la Ciudad.

CAP. IIII.

LA cosa de Concejo, y Proprios de ciu[1435]dad, no las pueda alogar ni arrendar el Alcalde, ni otro particular, si no fuere el Concejo junto, o aquellos que diere el Concejo poder para lo hazer.

CAP. V.

LAs obras de sus manos, o trabajo suio, o[1436] de sus bestias, o nauios para portear algo, se puedan alogar y arrendar, y ansi mismo el Vsufructo que alguno tiene, con que sea por no mas de su vida, por que con ella espira, mas si huuiesse pagado el Conduzidor el arrendamiento aquel año, haurase le de boluer el heredero de el Arrendador, y gozara el esquilmo el señor de la heredad.

CAP. VI.

TOdo hombre deue saber si es buena o [1437] mala la cosa que aloga, y aduertir de ella a el Conduzidor, por esto el que aloga, Toneles o otros vasos para meter vino (olio, o otras cosas) si son malos, quebrados, o de mal sabor, y por falta de ellos lo que dentro se echa se derrama, o estraga, esta obligado a pagar, a el Conduzidor el daño o menoscabo que por ello se le siguiere, y lo mismo es de el que arrendare a otro pasto o dehesa de malas ieruas, o ponçoñosas (por do el ganado muriesse o se empeorasse) esta obligado a manifestar lo a el tiempo de el arrendamiento, si lo**[93r]** sabe, y encubriendo lo esta obligado a pagar el daño que se recreciere, y si no la sabia, cumple con restituir lo que lleuo por el Arrendamiento.

CAP. VII.

EL que arrienda almazen o otra cosa se[1438]mejante, en que se guarden mercaderias, no esta obligando a el daño (que a las mercaderias succediere) como no sea por su culpa y daño, y si tenia puesto algun hombre para en guarda de el, cumplira con representar le ante el juez, para que se sepa de el como acaecio aquella perdida, lo qual se entiende, si el señor de el almazen no se encargo de la guarda de la mercaderia que en el se metiesse, por que esta obligado a pagar el daño que viniesse por la mercaderia, excepto si fuesse por fuego, fuerça de ladrones, o enemigos, o otra cosa semejante.

CAP. VIII.

QValquiera oficial ansi de Sciencia como[1439] Mecanico, de Sciencia como Fisico, Cirujano, o Alueitar y los semejantes, Mecanico, como Platero y todos los de mas, que se muestra sabidor de el arte que no sabe, y se encarga de alguna obra, y la estraga y pierde, como seria si el Platero que no sabe, se encargase de engastar vna piedra, y por no lo saber hazer la quebrantase, esta obligado a pagarla, a vista de hombres buenos y sabidores de aquel menester: mas si el oficial no prometiesse de si, mas de lo que comunmente saben los oficiales que vsan de aquel oficio, y se quebrasse por algun pelo, o señal de quebradura que la piedra tenia, no sera obligado a pagarla, aunque se quiebre, si no fuesse hauiendo recebido sobre si el riesgo de la cosa.

CAP. IX.

EL que recibe qualquier genero de tela[1440] (de lino, lana, seda, o otra cosa semejante) para teñir, lauar, coser, o adereçar, o para otra cosa semejante, si lo trocasse a sabiendas, o por ierro, o lo estragasse en otra manera, esta obligado a dar otro tanto, tal y tan bueno, o la estimacion de ello como lo recibio a vista de el juez y hombres expertos en aquella mercaderia.

CAP. X.

EL señor de la nao que hauiendo la fletado[1441] a Mercader o a otra persona, y recebido sus mercaderias en ella, si se hizo a la vela sin estar alli el maestre que la ha de guiar (no lo sabiendo el señor de la nao hazer) o si estuuiesse alli el maestre no le obedeciendo, y la nao peligrase, sera obligado a pagar la perdida, a el señor de las mercaderias, y lo mismo si

las metio en otro nauio sin saber lo el señor de ellas, el riesgo que por ellas viniere, sera por el señor de la nao, y no de el mercader.

CAP. XI.

EL pastor y qualquiera hombre que por[1442] guarda de ganado recibe soldada, esta obligado a poner toda diligencia y cuidado en el beneficio de ello, y buscar le aguas y pasturas conformes a el tiempo, y si por su culpa o negligencia les viniere algun daño, esta obligado a pagar le, y todos los menoscabos que por esta razon succedieren, si no fuesse prouando el pastor, que el daño que vino no fue por su culpa, sino que haziendo todo su poder les vino, y si esto prouare, o mostrare señales ciertas de ello, y con esto lo jurare, no esta obligado a el daño, mas si su amo prouare lo contrario, no se le deue dar a el pastor la jura.

CAP. XII.

EL maestro que toma obra a destajo de[1443]ue hazer la bien y lealmente, y si la haze falsa y se cae quando la labra, o antes de acabar la, si vista por hombres sabidores de aquel arte dixeren que va falsa (aunque no se haia caido) la deue tornar a hazer de principio, o tornar a el señor de ella el precio que de el recibio, y pagar le los daños y menoscabos que por esta razon se le huuieren seguido, mas si las hombres sabidores declarassen que la obra estaua buena y sin falta, aunque se huuiesse caido, si fuesse por otra ocasion (como si fuesse edificio, por lluuias, o terremoto, o estuuiesse para caerse) no sera a cuenta de el maestro que la hizo, ni estara obligado a el daño.

CAP. XIII.

EL maestro que destaja de hazer lauor que[1444] toma a su cargo, y que la hara a contento de el señor, si despues de hecha el señor (por le dilatar la paga) dize que no esta a su contento, deue el juez de el lugar (con parecer de hombres sabidores de aquel menester) ver si esta bien hecha, y estando buena la obra, compeler a el señor de ella que la pague, por que tal aluedrio como este, se ha de entender que el señor se deue pagar, y satizfazer de lo que**[[93]v]** otros hombres buenos se satisfarian, mas si el señor de la obra dixesse que se contentaua de ella, y pusiesse dilacion en la paga, el riesgo que por la obra viniesse, seria a cuenta suia, y no de el oficial a cuio cargo estaua.

CAP. XIIII.

EL Hostalero que tiene hostal, o taurina[1445] publica, o el señor de nao que tiene nauio en que acoge gente, siendo los suso dichos que biuan publicamente de ello, y vsen recebir a los que a su casa o nauio vienen (por hostalage o loguero que les dan, aunque reciban a alguno por amor) a este y a los de mas, estan obligados a dar cuenta, de todo lo que en su casa tauerna o nauio meten, con sabiduria suia, o de los que ellos tienen puestos en su lugar, y pagarles el menoscabo o perdida que por su culpa o negligencia a ellos viniere en las dichas cosas, sino fuere en tres casos, el primero, si el Hostalero o marinero auiso a los huespedes, que el no queria guardar sus cosas, que cada vno mirasse por ellas, El segundo si le dio llaue

de casa, camara o arca en que lo guardassen, El tercero, si el daño o perdida vino por alguna ocasion, que no fuesse por engaño o culpa de ellos, como seria auenida de rios, tormenta de nao, fuerça de enemigos, o otra cosa semejante.

CAP. XV.

LOs Aluergueros y marineros sean obli[1446]gados a acoger por sus dineros (y hazer todo buen tratamiento) a los peregrinos que van en Romeage por ser seruicio de Dios.
¶ Vease el Titulo de los Peregrinos.

CAP. XVI.

EL que se alquila a lleuar (a cuestas o en[1447] sus bestias o nao o carreta) alguna cosa que va en odres, ollas, toneles, o redomas, o cosa semejante, o si son pilares y se quiebran por su culpa, o se pierden, esta obligado a pagar lo, mas si hauiendo hecho todo lo que fue en si, se quebraron por otra ocasion, no esta obligado a cosa alguna.
¶ Quando la cosa alogada se pierde de todo punto o muere sin culpa de el Conduzidor como nao, que se pierde por tormenta, o molino que se lleuasse el auenida, o sieruo, o bestia que se muriesse, en tal caso la perdida o menoscabo es a riesgo de el señor de ella, y no de el Conduzidor, si no es en tres casos. El primero quando el Conduzidor recibio sobre si el peligro riesgo o menoscabo, de la cosa alquilada. El segundo si retuuo la cosa mas tiempo de por lo que se la alogaron, y en aquella coiuntura se perdio o menoscabo. La tercera si la perdida o menoscabo vino por culpa de el Conduzidor.
¶ Esta Lei es el fundamento de todos los Cambios,[1448] y por esto conuiene notar la mucho y tener la de memoria.

CAP. XVII.

EL que logare su bestia a otro, si se muere[1449] o pierde por culpa de el Conduzidor que la tiene, pague otra tal a su dueño, mas si se daña, pague el daño a vista de los Alcaldes, con el loguer de el tiempo que se siruio de ella, y si la lleuare mas lexos, o mas tiempo, de lo que puso con su dueño, pague la bestia, y el daño con el loguer, como esta dicho.

CAP. XVIII.

EL Conduzidor que logare bestia o otra[1450] cosa para su seruicio señalado, y la metiere en otro fuera de aquel para que la alogo, pague el daño que le sucediere, aunque no tenga otra culpa, sino vsar de la cosa en otra guisa de como la alogo.

CAP. XIX.

EL maestro de Escolares, o menestral que[1451] enseña aprendizes por precio cierto, deuen enseñarles sus artes con toda lealtad, y castigarles mesuradamente, y quando por el castigo excessiuo le lisiasse, o matasse, esta obligado a hazer emienda, a vista de el juez y hombres buenos, y si fuesse sieruo y muriesse, pagarle a su dueño el valor, y si le lisiasse el menoscabo.

CAP. XX.

EL precio de Arrendamiento se ha de pa[1452]gar a el plazo, que las partes se concertaren, y si no hai concierto de tiempo, se ha de guardar en ello la costumbre de el lugar, o tiempo, en que se hizo el Arrendamiento, y donde no huuiere costumbre particular, ha de ser a fin de el año.

CAP. XXI.

EL señor de casa o heredad (que la tiene ar[1453]rendada a otro) si no le pagaren el Arrendamiento a el plazo (que por derecho o con cierto) esta obligado, puede echar de la tal casa o heredad a el Conduzidor sin pena ni calumnia alguna, y todo lo que dentro de ella tuuiere, retener lo por peños, ansi de el Arrendamiento, como de el menoscabo que la tal casa o heredad huuiere recebido, y ha los de assentar por ante testigos, y lo mismo se entiende de qualquiera heredad de campo, que esta obligado por peños a el señor de esta, todo lo que el Labrador (con sabiduria de el señor) mete en la heredad.

CAP. XXII.

EL que tiene casa alogada de otro, tiene em[1454]peñado por el Loguer a el dueño de la casa, todo lo que en ella metiere, aunque no lo haian ansi pleiteado.

CAP. XXIII.

EL que tuuiere a renta viña o heredad, de[1455] otro (por vn año o mas tiempo) y por lauores sabidas que ha de hazer, sino las hiziere, pueda se la el dueño tirar, y pague la renta y menoscabo de la heredad, a bien visto de los Alcaldes.

CAP. XXIIII.

EL Conduzidor que toma a renta here[1456]dad de campo, esta obligado a tratar la bien, y dar le las lauores conuenientes, y en sazon, de manera que la tierra y plantas que en ella huuiere, no reciban daño, por su culpa o negligencia, y si por esta causale recibiessen, o por que enemigos de el Conduzidor le cortassen o estragassen los arboles, o hiziessen otro daño semejante, esta obligado a pagar se a el señor de la heredad, a bien vista de los Alcaldes.

CAP. XXV.

QVando los frutos de la heredad (o cosa[1457] arrendada, se pierden o dexan de coger por culpa de el Conduzidor (como seria si por labrar la mal o fuera de tiempo naciessen espinas o ieruas) de forma que no haga cosecha, o mui poca, esta obligado a pagar por entero el Arrendamiento, como si huuiesse hecho buena cosecha, mas sino interueniendo culpa suia, por ocasion desacostumbrada, que es lo que llaman Caso Fortuito (como auenidas de rios, grandes lluuias, o fuego, o huestes de enemigos, o Asonadas de hombres, sol, o viento caliente, aues, lagostas, o otros gusanos, o ocasion semejante) estragasse los fructos, de forma que todos se perdiessen, ansi como pierde el Labrador la simiente y su trabajo, esta obligado el

señor de la heredad a perder su Renta, mas si no perdio el fructo de el todo, sino que quedo alguna parte de los fructos, el Conduzidor tiene escogencia, o sacar, de aquellos fructos las, expensas que hizo en las simiente y lauor, y la resta dar la toda a el señor de la heredad,o si esto no quiere, pagara el Arrendamiento por entero.

CAP. XXVI.

CAso Fortuito tanto quiere dezir en Ro[1458]mance, como ocasion que acaece por ventura de que no se puede anteuer, y son estos, Derribamiento de casas, Fuego que se enciende a deshora, Quebrantamiento de nauio, Fuerça de ladrones, o de enemigos.

CAP. XXVII.

EL Caso Fortuito de la Lei antes de esta[1459] se embarga por vno de dos casas: el primero, si el Conduzidor en el Arrendamiento toma sobre si todo y qualquier riesgo y ocasion (por que se perdiesse el fruto) que fuesse a su cuenta. El segundo, si la tenia arrendada por mas de vn año, y el año antes o despues de el Caso Fortuito huuiesse cogido, o cogiesse tantos fructos, que bastassen a la costa de entrambas años, y a la renta de entrambos, esta obligado a pagar la renta de aquel año de el Caso Fortuito, aunque el señor de la heredad se la huuiesse soltado. ¶ Ansi mismo si algun Conduzidor tuuiesse alguna heredad a renta, y sin diligencia particular suia, hiziesse algun año doblada cosecha, de la que otros años se suele hazer, y viniesse por ventura y no por acucia sina, sino por alguna abundancia extraordinaria, sera obligado a pagar aquel año la Renta doblada, que ansi como el Derecho le quita que no pague la Renta, quando por ocasion se pierden los frutos, ansi quando por ocasion se dobla, esta por la misma razon obligado a doblar la Renta.

¶ Estas dos Leies contienen singular do[1460]ctrina, para las escripturas de Arrendamientos, donde se renuncian los Casos Fortuitos, opinados, o no pensados (que son los que la Lei refiere) y cierto si no expressara que se pueden renunciar, yo fuera de opinion que no se podian renunciar, por que renuncia vno lo que ni sabe si ha de ser, ni espera que sera, y despues sin culpa suia viene lo que nunca espero, mas la Lei dize que la Renunciacion vale, no hai que dudar en ello. Solo aduierto, que por el[1461] mismo caso que renuncia el Conduzidor a el Caso Fortuito, es visto el Arrendador, renunciar el año superabundante (que assi quiero llamar el caso de que habla la Lei en su parte final) la razon de esta ampliacion es por la misma Lei, que si da Derecho de pedir la Renta doblada el año superabundante, por el priuilegio que da a el Conduzidor, de no pagar renta el año falto, cessando este priuilegio (como cessa por la Renunciacion) tambien cessara lo que por el priuilegio se induzia, y esta tengo por vna buena ampliacion a la Lei.

CAP. XXVIII.

EL que logare su casa a otro a plazo cier[1462]to, no se la pueda quitar antes de el plazo, si no fuesse por maltratamiento que en ella hiziesse, o por rehazer la casa, si de ello tiene necessidad, en tal caso bien podria quitar la, mas no le ha de lleuar (quitando se la) loguer, sino por el tiempo que moro en ella, y el Conduzidor no la pueda dexar antes de el plazo; si

no fuere pagando el loguer de todo el tiempo, o afrontando a el dueño que rehiziesse la casa, si lo ha menester, y si no quisiere, cumple, con pagar le el loguer de lo que en ella moro.

CAP. XXIX.

EL señor de la casa alogada, no puede qui[1463]tar la al que la tiene (durante el tiempo que se concerto) cumpliendo por su parte lo que esta obligado, si no fuere en vno de quatro casos. El primero, quando a el señor se le caso (o esta para caer) la casa en que mora, toda o parte de ella, y no tiene otra, o le sobreuiene enemistad en su barrio, o otra causa por donde no se atreue a morar en el, o casa su hijo, o le arma Cauallero. Segundo, si la casa arrendada ha menester adobarse, por peligro que tiene de caerse, en estos dos casos se la puede quitar dando le a el alquilador otra tal, y por otro tanto tiempo en que more, o descontarle de el loguero la parte de aquel tiempo que hauia de morar. Tercero, quando el Conduzidor maltrata la casa o heredad, o vsa mal de ella, como si acogiesse hombres o mugeres de mal biuir, por do se siguiesse daño a la vezindad. Quarto, si estuuiesse dos años, sin pagar el Arrendamiento a que esta obligado, por qualquiera de estas quatro razones, puede echar el señor de la casa a el que la tiene, aunque no quiera dexarla.

CAP. XXX.

EL que logare casa agena, o otra cosa para[1464] en su vida, o por gran tiempo, por cierto loguero en cada vn año, pagando le el Conduzidor lo que esta obligado, no se la pueden quitar, mas si estuuo dos años sin pagar (aunque no se lo pidiessen) pueda se la quitar, y si antes de ser le quitada pagare el Loguero de aquellos dos años, no se la puedan quitar.

CAP. XXXI.

SI el señor de la casa que esta arrendada o[1465] alogada, la vendiere a alguno, el nueuo Comprador puede echar de ella a el que la tiene, por que la Venta deshaze Renta, y el Vendedor sera obligado a tornar le tanta parte de Loguero, quanto tiempo le quedaua por gozar de ella, solamente en dos casos no puede el Conduzidor ser expelido de la casa arrendada. El primero, si el Vendedor lo saco en condicion a el Comprador, que passasse el Arrendamiento. El segundo, si el Arrendamiento era para en vida de aquel a quien la alogara, o para siempre tambien de el como de sus herederos, que en estos dos casos se ha de guardar la postura.

CAP. XXXII.

EL Arrendamiento a plazo cierto, o para[1466] siempre, vale y passa a los herederos, ansi de el que da la cosa a Renta, como de el que la recibe.

¶ Estas dos Leies de Fuero y Partida confiesso que no entiendo, y para mi son de grandissima confusion (como lo son las de Latin de donde[1467] se trassado la Partida) por que no se como se puede dar Arrendamiento perpetuo, sin que sea Contracto Enfiteotico, y por el mismo caso que es perpetuo para el Conduzidor y sus herederos, ha de passar en ellos el señorio de la cosa arrendada, y el peligro de ella, sin quedar le a el Arrendador (que la da a Renta) mas derecho sobre ella, de cobrar su Arrendamiento, bien entiendo lo que se me puede responder,

que siempre queda el señorio directo en el que dio la cosa a renta, pero si esto me dan, han me de confessar que es Contracto Enfiteotico, y no puede ser otro, pues no puede el Conduzidor compeler a el Arrendador, que le venda la propriedad, o que se la rescate (como abaxo veremos enel Titulo de el Censo al quitar) ni el Arrendador puede compeler a el Conduzidor, a mas de que **[95r]** le pague su arrendamiento. Solo se podran[1468] estas Leies verificar en el (que llaman) Censo de por vidas, y por otro nombre se llama Censo perpetuo, el qual es vn puro y perfeto Arrendamiento, y de naturaleza de Censo ningua cosa tiene, mas de el nombre que el Vulgo impropriamente le ha dado, y ansi no se da en el, Retracto, ni Decima, ni se ha de pedir licencia para enagenarle.

CAP. XXXIII.

CVmplido el tiempo (del Arrendamien[1469]to, o Loguero (esta obligado el Conduzidor que recibio la cosa, a entregarla al que se la logo, o arrendo, o a sus herederos, y si fuesse rebelde y no la boluiesse hasta Sentencia, la ha de boluer doblada, y el menoscabo que por la tal cosa viniere seria a su daño.

CAP. XXXIIII.

COmo el menoscabo, o daño de la cosa[1470] Arrendada este a cuenta del Conduzidor que la tiene a renta, ansi esta por el la mejora, y se le han de pagar las missiones que hiziere en mejorarla, por donde la cosa vale mas de renta quando la dexa, que quando entro en su poder, como si hiziesse lauor, o casa de nueuo, o plantasse arboles, o viña, o cosa semejante, fuera si estaua obligado a hazerlo por el Arrendamiento, que en tal caso ha se de guardar la postura.

CAP. XXXV.

EL Conduzidor que tiene casa, o raiz ar[1471]rendada por tiempo cierto, y el dueño se la dexa despues del plazo, el que la tiene, no pueda dexarla por aquel año primero, ni el señor quitarse la por lo que antes daua, por que entrambos fueron vistos concordar se, el vno para no la dexar, y el otro para no la quitar.

CAP. XXXVI.

EL Conduzidor que tiene a renta heredad[1472] de campo por tiempo cierto, si passando el plazo continuare tres dias mas de estar enella, es visto arrendarla por aquel año siguiente, por el precio de cada vn año de los passados, mas si fuere casa, o edificio, no es obligado a pagar mas de la Rata, despues de el tiempo del plazo que la biuio, y la puede dexar quando quisiere. Esta diferencia hai entre las casas y las heredades del campo, porque delas casas en todo tiempo se pueden seruir los hombres o logar las, mas las heredades del campo, si en su sazon no se arriendan, perderan la renta y el fructo de todo el año.

CAP. XXXVII.

EL Arrendador que da su heredad, o casa [1473] a renta, esta obligado al saneamiento della, y quando en el vso y aprouechamiento della, (hora sea edificio de ciudad, hora heredad del campo) se pone impedimento al Conduzidor, si es el señor de la cosa el que se le pone, ha le de pagar todos los daños y menos cabos que se le siguieren (por razon del dicho impedimento) y mas las ganancias que dexo de ganar en la cosa, mas si el embargo le viene por otro estraño que muestra tener derecho a la cosa, si el señor de ella era sabidor dello (como si se la hauian empeñado, o otra cosa semejante) es lo mismo que si por su parte le viniera el embargo, y ha le de pagar los daños seguidos, y ganancias que pudo ganar, mas si el señor no lo sabia, cumple con boluer lo que recibio por el arrendamiento, y si ninguna cosa recibio, no es obligado a dar nada, y las missiones que en labrar, o adereçar la casa arrendada se huuieren hecho, esta obligado a pagar a el Conduzidor (a vista del el juzgador) el que puso el embargo. Todo lo qual se entiende quando el Conduzidor tuuo buena fe en arrendar, porque si tenia mala fe sabiendo que era de otro, ningun derecho tiene contra quien se la arrendo.

CAP. XXXVIII.

LOs Iuezes de la Corte, y Oficiales de la[1474] casa Real, y Oficiales del Comun de qualquiera Ciudad, o Villa y Catedraticos, y maestros de Escuelas salariados, qualquiera tiempo del año que mueran, han de hauer por entero el salario, como si huuieran seruido sus oficios, y darse a sus herederos, por que no finco por el defuncto, de cumplir y hazerlo que deuia: mas el Abogado, o Menestral (que tuuiessen pleito, o obra a su cargo) si murieren, han de hauer sus herederos lo que trabajaron, y no mas, y si quisieren cobrarlo enteramente, ha de ser dando otro Abogado tan sabidor, o menestral que acabe el pleito, o la obra como el defuncto estaua obligado.

Anotacion de este Titulo.

POr las Leies de este Titulo, y orden en que las dispuse (que quasi es la misma en que van ordenados los Titulos dela Vendida) queda bastantemente declarado el Contra-**[[95]v]**cto de Arrendamiento, el qual (assi como es Subalterno de la Vendida, y Coalterno de el Trueco) para perfectamente ser entendido presupone que se vean las Leies y Anotaciones de aquellos Titulos, y la del Prestamo Comodato, y assi mismo se vea la de este Titulo para entendimiento de aquellos, porque estan en si tan trauados, por parentesco, o por contrariedad, que igualmente se aiudan los vnos a los otros, Arrendador (como dixe de el Mercader) es mas nombre de officio, que de el Acto de arrendar, su Etymologia y significado tratare en el Libro siguiente enel Titulo de los Cambios, donde tambien tratare de las Encomiendas de Mercaderes, que para este lugar tenia remitidas. En este solamente se tratara la naturaleza de el Arrendamiento, tiene este Contracto (sin las personas de los Contraientes) dos extremos en las cosas contratadas,[1475] vno la cosa arrendada, y en quanto a este, en todo y por todo es vno mismo con el Contracto de Prestamo Comodato, porque no es mas el Arrendamiento, que vn Prestamo por interesse, o el Prestamo, que vn Arrendamiento gracioso: el segundo extremo es la Renta que se paga, en quanto a este, en todo y por[1476] todo corresponde a el Precio de la cosa vendida. La Lei primera de este Titulo dize, que de substancia de este

Contracto es, que haia Precio de contado, el qual si falta dize que sera Contracto Inominato de los que se trato en el Titulo passado (donde demonstre quan grande error es pensar que los haia) igual error a aquel es esta diferencia que esta Lei pone, y se conuence de el mismo Titulo, en el qual pone muchas Leies de Arrendamientos, que se pagan en especie cierta, y no en dinero, como son las tierras de pan que se arriendan a pan, y assi todo lo semejante, de que sirue poner tantas Leies de el Caso fortuito en este Titulo, pues el Caso fortuito no puede caer sobre Arrendamiento de precio cierto, sino de Especie cierta, El Contracto de Iacob y Laban su suegro Arrendamiento era, y assi le lla[1477]ma la Escriptura, quando se quexa Iacob, diziendo que le alquilo con merced o alquilei mui duro, y diez vezes se le mudo, pues aquel Arrendamiento no era en dineros, sino en las ouejas, vna vez blancas, otra vez manchadas, que era Especie cierta, y no numero señala[1478]do, La verdadera diferencia que hai entre estos dos Contractos de Trueco y Arrendamiento (que entrambos son mui parientes y Coalternos de la Vendida) esta en el passarse el señorio dela cosa contratada, o no passarse, porque en el de el Trueco, realmente se passa de el vn Contraiente al otro el señorio de lo que se contrata, mas en el Arrendamiento no se passa en el Conduzidor mas de el vso de la cosa arrendada, y el señorio de ella siempre se queda con el primer señor, que puntualmente es la misma diferencia que hai entre el Presta[1479]mo Comodato (de cosa cierta) a el Emprestido Mutuo (de cosa que consista en peso, numero, o medida) esta misma proporcion tiene el Contracto de el Loguero a el de el Trueco, mas si alguno me opusiesse, que Contra[1480]cto seria, si yo doi vna casa (que es cosa cierta) a vn Aluañir porque me labre otra? que es dar por hazer, y por el consiguiente Trueco, y no me queda a mi el señorio de el Aluañir, aunque a el le queda el señorio dela casa que le doi, digo que esta es equiuocacion de palabras, y es vn Trueco llano, porque lo que yo contracto, no es la persona de el Aluañir, sino la hechura que el haze, y esta, tanto queda en mi el señorio de ella, como en el Aluañir el señorio de la casa que yo doi. De esto queda entendido (lo que dixe en los Contractos Inominatos) que la aiuda que haze vn Letrado a el Litigante por sus dineros, o vn[1481] Medico a el enfermo para su cura, o vn Catredatico con los Estudiantes para leer, o el Beneficiado en su Iglesia porel Beneficio que le da, no es Contracto de Alquilei como todos piensan (y se engañan) sino Trueco preciso, que hazen de su industria, por lo que les dan por ella, esto prueuo manifiestamente, porque ellos se hazen señores de lo que ellos dan por aquello que reciben, y la otra parte pierde lo lo que les da por ello, y es Contracto perpetuo, que es la naturaleza de el Trueco, yellos no se obligan a Acto preciso (de salir con el[1482] pleito, o con la cura, o sacar doctos los Estudiantes) sino hazer lo que ellos pudieren en aquello de que se encargan (que es lo que llamo su Industria) y con hazer esto cumplen, y por esto no pueden poner sustituto que haga**[96r]** aquello mismo, aunque lo haga mejor que ellos, ni cumplira el Canonigo con embiar otro en su lugar, puesto que tenga mejor boz que no el, y sea mas docto, porque no troco[1483] la industria de el otro, sino la suia, y lo mismo de todos los demas, mas si fuera Contracto de Alquilei, que se huuieran obligado a Acto preciso, assi tomo estan obligados a dar le hecho, assi no viene en consideracion tratar por cuia mano se haga, porque no troco su industria, sino el efecto de la obra, a esta razon no he hallado quien me de respuesta, mas por esto no quise trocar las Leies, de el titulo donde los Copiladores las pusieron, sino dexarlas como las halle, y aduertir al Lector de lo que me parece, para que conforme a su parecerlo cortija, de esto queda respondido al error vulgar, que llaman Limosna lo que dan a el Sacerdote por la Missa que dize, y lo[1484] que dan a el Ciego por la Oracion quereza;

desto de el Sacerdote, por la reuerencia de la materia (y porque no es digna de tratarse de passo) la dexo para otro lugar, donde dire lo que siento: de lo de el Ciego es de reir querer hazer cargo a Dios de lo que se da a el otro por su trabajo.

Arrendamiento por fuerça.

EL Arrendamiento por fuerça siempre se haze por causa publica, o so color de ella (como vimos en la Vendida por fuerça) suele haueren esta mas excessos que en aquella, y tanto de maior daño, quanto menos caen en ello los que los hazen, y menos aparejo tienen para su remedio los que los padecen, proporne breuemente los principales, y las fuentes de donde los demas proceden, para que quien poder tuuiere lo remedie (queriendo) y sino quisiere, sepa el pecado que comete, A[1485] este Titulo se refieren las posadas que se toman de aposento en la Corte, y para soldados que van de camino, y aposento de las guardas, de todo esto no se paga alquilei, Tomas de bestias, o carretas para mudarse la Corte, o las guardas devn aposento a otro de que se haze mencion en Titulos particulares de ello, tambien son desta cuenta las Recuas, o bestias de Caualleria, o de carga, que se toman para lo que el Rei, o la Iusticia manda. En quanto a las personas hai lo mismo, que suelen compeler a la gente que se alquile, y vaia por fuerça a trabajar en obras publicas, o particulared, sin alquilei o con el, y otras vezes a la guerra por Soldados, o por peones para obra, estos son los casos que mas comunmente ocurren, de que se haia podido poner exemplo, y a estos se han de referir todos los semejantes, que por ser Indiuiduos particulares, no se pueden especificar mas en particular, la pobre gente que padece estas cosas, blasfeman, y dizen mal de ellas, y entienden que se les haze fuerça contra Derecho y razon, y aun muchos hombres de poca discrecion (que pretenden titulo de letras) los aiudan, traiendo luego por delante, la igualdad en que Dios crio todos los animales de vna especie, sino a el hombre que otro hombre lo tiraniza: por aqui entro[1486] Lutero para alborotar los Labradores en Alemania contra sus amos, y muchos Predicadores indiscretos, que dieron causa a las Comunidades: examinemos con cordura este Contracto de el Rei y Reino, y olamos las palabras de Dios a Samuel, que son estas.[1487]
¶ Oie ahora la boz de ellos, pero contesta los primero, auisalos, y di les antes, el Derecho de el Rei que tiene de reinar sobre ellos, assi que Samuel dixo todas las palabras de el Señor, al Pueblo que le hauia pedido Rei, y dixo, Este sera el Derecho de el Rei que tiene de reinar sobre vosotros, vuestros hijos os tomara, y pornalos en sus carros, hara de ellos Ginetes y corredores de sus carros, de ellos eligira Tribunos y Centuriones, y labradores que le aren sus campos, y segedores de sus miesses, y Maestros que le hagan Armas, y Carros, assi mismo hara a vuestras hijas que le siruan de hazer sus olores, y de Cozineras y Panaderas, tomara os vuestros campos y los mejores de vuestros Oliuares, y darlos ha a sus criados, y juntamente con esto os dezmara vuestras miesses, y las rentas de las Viñas, para dar las a sus Camareros y criados, tambien dezmara vuestros ganados, y vosotros sereis sus sieruos, y aquel dia dareis bozes de la faz del Rei vuestro, que elegistes para vosotros, y no os oira el señor Dios en aquel dia. Mas el Pueblo no quiso oir la boz de Samuel, antes didixeron, no sea assi, sino que ha de hauer Rei so[1488]-**[[96]v]**bre nosotros, y seremos como todas las demas gentes, y nuestro Rei nos juzgara, y sal[1489]dra en la delantera de nosotros, y peleara nuestras guerras por nosotros, y oio Samuel todas las palabras de el Pueblo, y hablo las en los oidos de el Señor, y dixo el Señor a Samuel. Oie su boz, y constituie sobre ellos Rei.

¶ Estas son las palabras de Dios, las quales prueuan dos cosas: la primera el Derecho que el Rei hauia de tener sobre el Pueblo de Dios, la segunda que este Derecho era de las Gentes, porque assi dizen los Iudios que quieren Rei como las otras Gentes lo tienen, por virtud de estas palabras, y mandamiento de Dios eligio Samuel por Rei a Saul (que era de el Tribu de Benjamin) en cuio Reino y Derecho sucedio por nueua elecion Dauid (de el Tribu[1490] de Iuda, que era casa Real a quien estaua prometido el Reine perpetuo de Israel) a Dauid sucedio su hijo carnal, y legitimo heredero, Iesu Christo nuestro Saluador (el sea loado) el qual fue hijo de dos Reies, segun dos naturas que tuuo distintas, la vna de Dios, por la[1491] qual como hijo de Dios tuuo el Reino espiritual, que no era deste mundo, la otra natura fue de hombre, que tomo de la gloriosa Virgen Reina de Israel, nuestra señora sancta Maria, y por esto heredo el Derecho de el Reino Temporal que a su madre pertenecia, y le[1492] tuuo en potencia, como el primero de el Espiritu tuuo en acto, en el Espiritual instituio a S. Pedro, y a sus sucessores: el Temporal que posseia en potencia, passo en el Imperio de los Romanos, quando mando dar a Cesar lo que era de Cesar, y esta potencia se reduxo en Acto, quando Constantino se conuertio, y subjeto el Imperio, a quien a el y a sus antecessores se le hauia subjetado, y eneste derecho de el Imperio suceden todos los Reies Christianos, cada vno en su Reino, estos dos Reinos (Espiritual y Temporal) son las dos espadas,[1493] que Iesu Christo nuestro Saluador (quando queria padecer) dixo a sus Dicipulos que bastauan, para el Apercebimiento que les mando hazer de armas, y que vendiessen el saio para proueerse de espadas (que son la espada Temporal y la Espiritual) significando que no ha de hauer hombre libre de estos dos Imperios, y para su obediencia y conseruacion ha de vender el hombre hasta el vestido (que[1494] era toda la hazienda) que tenian los Apostoles, en cuia persona lo mando a toda la Cristiandad, este es el Contracto que hai entre el Rei y la gente de su Reino, cada vno vera por el a lo que esta obligado, y a lo que Dios le obliga, es vn Contracto de Alquilei llano, de el Rei al Reino, el Reino deue al Rei seruir[1495] le con todo quanto tuuiere, en pago de que le administre justicia en la paz, y le defienda en la guerra, el Rei esta obligado a hazer lo, por lo que le da el Pueblo, el executor (de quien no cumpliere lo que es obligado) es Dios, el qual constituie al Rei en su lugar, y aunque el solo, y no otro le puede tomar cuenta de su Administracion (como arriba dixe de el Papa) tomarse la ha tan agra a quien le dessiruiere, como la tomo a Saul, que por desobediente a hierro perdio la vida, y el Reino, y fue priuado de sepultura, por esto deue el Rei mirar mucho, como, y a quien, y para que, encarga la parte, de el todo que Dios le encargo,[1496] porque aunque cada vno ha de dar cuenta desu pecado, el Rei la ha de dar doble, de si y de los que con su boz hazen, lo que sin ella no harian, si exceden de su mandado, porque siendo el justo, ellos se hazen Tiranos, como seria exceder en las cosas que he tocado, las quales (a lei de diestro esgrimidor) basta señalar el golpe, fin executarle.

¶ Otro caso hai que (mas propriamente que estos) se puede dezir Arredamiento por fuerça, quando a quien sirue no se le paga el seruicio, o si se le paga es en lo que el Deudor quiere, y no en lo que con el le puso. Esto se haze algunas vezes en la paga de las guardas,[1497] y gente de frontera, que suele dilatarteles la paga tres y quatro años, y hai Mercaderes que les dan paño, seda, bastimentos, y otras cosas, a cuenta de su paga, es de presuponer que el Rei ninguna cosa ahorra por esta via, sino que realmente paga en dinero de contado todo lo que deue, y aun muchas vezes mas de lo que deue, esto presupuesto el Contracto es diabo[1498]lico, porque a el Soldado le pagan en lo que ni quiere ni ha menester, ni lo recebiria sino (por lo

que dize el Refran) del mal pagador si quiera en pajas. Lo segundo es que se lo dan cargado quatro tanto de lo que vale, todo**[97r]** esto es Vsura, que se resuelue a la Barata (como arriba hemos visto) y quando viene la paga, el pobre Soldado se halla desnudo y hambriento, y su paga consumida, y esta massa ordinariamente hiñen el Mercader y el Capitan, y los que traen las manos en la paga, toda la nata se lleuan los Mercaderes y Capitanes, y quien mas padece, es el Patrimonio Real que sin ser seruido, paga el seruicio a quien no le sirue. Esto se deuria mirar mucho, porque los Frontaleros (que estan en guarnicion) [1499] hazen paues de su pecho, para defender las espaldas de los que estamos en lo seguro, hauria de faltar primero para rodas las cosas sagradas y profanas, que para la gente de frontera, porque la guerra (como he demonstrado) nos sustenta en paz, y sin paz no hai Religion, pues si esto es assi como realmente es, y no se puede negar de las fronteras del Reino, que estan en tierra firme, donde cada vno tiene libertad de salirse, y si le hazen agrauio de venirse a quexar, que diremos delos nuestros que estan en las de Africa, mas captiuos de quien los go[1500]uierna, que los que estan en seruidumbre de los Moros? porque no pueden salir sino por contadero, o passarse a los enemigos, ni venir se a quexar, sino por mano de quien les haze el agrauio, dexo otros inconuenientes que deue de hauer (que proceden de aquella fuerça) de que gana poco la Nacion, y Dios es desseruido, la materia es importantissima, y aun que la entiendo bien, no passo adelante, cubrola con esta nuue, solo aduierto que mui pocos Capitanes (de los que han gouernado aquellas fronteras) dexan de hauer tenido aspe[1501]ros sucessos, y fines desastrados. Dios por su infinita bondad nos tenga de su mano, que apurando a vn hombre hasta la mata, gran entrada se da a el Demonio, y mas con gente moça, y de guerra, y aunque ninguna excusa tiene el que peca, tampoco la tiene quien haziendo lo que no deue es causa de aquel pecado.

Imposicion por Arrendamiento.

IMposicion se dize en Romance lo que de[1502] mas de lo ordinario se lleua, porque lo ordinario es puesto por el Derecho, lo que de esto excede es contra Derecho, y se llama Impuesto, de esto tenemos Titulo particular en los libros de la hazienda Real, ahora solemente tratare de lo que por via de el Arrendamiento se lleua de mas, o de menos, que comunmente se suele hazer en Arrendamientos publicos, que por virtud de ellos (el que los tiene a renta) cobra mas, o menos, de lo que es el Derecho de lo que arrendo. Para declara[1503]cion de esto es Regla general, que el que toma a renta alguna cosa, es visto arrendar aquello que juridicamente puede lleuar por su Arrendamiento, el qual fenecido, ha de restituir a el señor de ello, el derecho, o la cosa arrendada, tal y tan bueno (no mejorado ni empeorado en Derecho) qual el lo recibio quando selo dieron, todo lo que demas de esto cobrare, es visto hurtarlo a aquellos de quien lo cobra, y lo que cobra menos, es visto hurtarlo a el señor de el Derecho, a quien selo torna diminuido: esto nos declara mui bien esta Lei de Recopilacion, que aunque es impertinente para su materia, para en argumento de lo que he dicho, es mui singular.

¶ Todos aquellos que soltaren Infurcion[1504] derecha o martiniega, o alguna cosa de la mañeria do la huuiere, o do huuiere algun Derecho, o alguna cosa de los Derechos que huuieren de hazer a el señor, el que tal cosa como esta hiziere, que pierda la Behetria para siempre, y que no la haia, y que haia el Rei la Insurcion, o la mañeria, o la martiniega, o aquello todo que el otro solto es aquel año, o en aquellos hombres, y hagala el Rei tornar a aquel cuia

era enante, y si despues se quisiere tornar a otro Deuisero (que sea natural de la Behetria) puedalo hazer, guardando los Derechas de el Rei.

¶ Esta Lei parece que manda cosa injusta,[1505] en que no pueda vno remitir lo que puede cobrar, y para esto es menester Distincion, que quando el Cessionario, o Arrendador, o qual quiera otra persona (que en nombre ageno cobra derecho, o cosa alguna) no puede remitir el derecho del cobrar, pero despues de cobrada la cosa, puedela remitir, pongo exemplo en vn Dezmero que tiene arrendado vn partido de diezmos, si este remite a vn Hortolano el diezmo de la haua, porque es su amigo y el año que viene haze otro tanto, y otro Arrendador lo dexa, porque es poco, y otro por**[[97]v]** no se poner en ello, viene poco a poco a hazerse vna cargadilla, donde se llaman los Hortolanos a posession de no pagar aquel diezmo, cada Arrendador destos peco mortalmente en remitir su parte, la Razon es, porque[1506] el no tomo a renta el Derecho del diezmo, si no lo que por aquel Derecho se cobra, y remitiendo el Derecho, remite lo que no arrendo, ni es suio, sino que lo hurta a quien por su culpa o negligencia pierde su Derecho, que despues de cobrada la haua (que por virtud de aquel Derecho se dezmo) si quiera se la buelua a el que la dezmo, si quiera la eche en la calle, que suia es, y puede hazer della lo que quisiere, y por la misma razon los que en [1507] Arrendamientos ponen nueuas imposiciones, se van honestissimamente al infierno, porque por quatro marauedis que interessan en lo que lleuan, se obligan a la Restitucion de quatrocientos mil (que vale el Derecho que hurtan para otro) lo mismo seria si vn Conduzidor teniendo vna casa, o heredad arrendada, consintiesse a el vezino vna seruidumbre, o le diesse camino, seria obligado a Restitucion a el señor de la casa, y lo mismo sino la teniendo la impusiesse, seria obligado a el vezino contra quien la impuso. este capitulo es harto vtil, y seria de gran prouecho, si le leiessen y ponderassen muchos hombres inuencioneros que hai por el mundo, que quieren biuir a titulo de dar auisos de hazienda a Principes y seño[1508]res poderosos, y aun a otros particulares, y menos que particulares, y hazen oficio particular dello, y de muchos Oficiales de esta Arte que he conocido, nunca he visto vno medrado, sino perder lo que tienen, que es en señal de el infierno que los espera, porque conforme al Refran, El Rei huelga con la traicion, mas no con el Traidor, assi les acaecea estos que quedan mal quistos de Dios por el pecado, de las gentes por el daño que les hazen, y no bien quistos de aquellos a quien muestran desseo de seruir, porque conocen que aquello nova endereçado a su seruicio, sino al prouecho del Filosofo inuencionero, que de efectuarse su auiso pretende interesse, porla maior parte se refiere a esta Arte, el oficio de Contadores y Maiordomos de hazienda, y no miran que aunque ellos tengan aquel oficio con el señor a quien auisan, no le tienen de juro para dexarle a su hijo, que goze de el fructo de su malicia, ni quando demos que ellos le tengan seguro por la vida de a quien le dan, no le tienen por la del que viene, que por la maior parte el hijo, o nueuo sucessor que sucede al antiguo, se lo quita para darle a quien a el le haia seruido, como el buei de Vergilio que aro para otro, y aun siempre los despiden con desgracias de prision, o quitarle los bienes; y assi perpetuamente acaecea estos Auisadores, que de parte de aquel a quien dan el auiso les viene su perdicion, aliende dela que de Dios les espera: y no me daran auiso chico ni grande, licito ni ilicito, pensado o por pen[1509]sar, que no le de yo escrito en Autores. M. años antes que ellos naciessen, porque siempre tuuo el Demonio Ministros en el mundo, y no tengan sus inuenciones por nueuas, que tan antiguas son como el Demonio Maestro[1510] y primero inuentor de ellas, que por donde el començo fue dando auiso a Adam, como seria sabio, y lo que gano del auiso, fue

(que demas de lo que el le estaua maldito, Dios le maldixo de nueuo, y dexo la vengança de el auiso, al fructo de la muger a quien el hauia engañado, que fue el hijo de la Virgen. S. Maria Iesu Christo verdadero Dios y hombre, al qual doi infinitas gracias, pues por sola su bondad sin merito mio me ha traido al fin de este Libro, donde se han tratado todos los Contractos Reales de el Derecho de las gentes, que transfieren el señorio de la cosa contratada.

In prima mea defensione nemo mihi[1511] *adfuit, sed omnes dereliquerunt me, non illis imputetur. Dominus autem mihi adsititit, & confortauit me, vt per me prædicatio impleatur, & audiant omnes gentes, & liberatus sum de ore leonis. Liberauit me Dominus ab omni opere malo, & saluum faciet in regnum suum cæleste; cui Gloria in secula seculorum, Amen Amen.*

Fin del Libro segundo.

3

[98r] LIBRO TERCERO DEL ARTE DE LOS CONTRACTOS, EN EL QVAL se tratan todos los Contractos Irregulares por el Derecho Ciuil o Positiuo introduzidos.

PROLOGO.

LA grandeza de este Mundo elemental y redondez de la tierra, Teatro marauiloso (que Dios crio para seruicio de el Hombre) assi como por el Derecho de su diuina prouidencia y sabiduria immensa se fundo de su principio, por el mismo Derecho (para su conseruacion) conuino que fuesse gouernada. Derecho es, Obliga[1512]cion natural que cada cosa criada tiene de permanecer en el efecto para que su Criador la formo. Esta obligacion generalmente liga a todas las criaturas animadas o no animadas, visibles o inuisibles, de qualquiera qualidad y condicion que sean, y la que de esta obligacion preuarica, peca contra natura, y ofende a su Criador. El primer Angel no contento con el Derecho que Dios le hauia dado, de ser el primero de todas las criaturas, y de maior perficion y apostura, preuarico de su Derecho para tomar el de su Señor (que era igualarse con Dios) y assi conuino que perdiesse el proprio, quien contra derecho quiso ocupar el ageno, y quedasse la mas vil criatura, y mas agena de Dios de quantas el crio, el fuego haria contra derecho si no quemasse, o si decendiesse a lo baxo, y la piedra que es pesada si subiesse a lo alto, el cordero en naciendo si le ponen delante vn Lobo (aunque nunca le haia visto) huie, por que es aquel su Derecho, como de el pece nadar, y el bolar de la aue. Este Derecho se diuide en Diuino, y Humano, de el[1513] Diuino se tratara adelante. El Humano (o por mejor dezir aquel que no es Diuino) se parte en tres partes, Natural, De las gentes, y Ci[1514]uil. Derecho Natural es Doctrina vniuersal enseñada por la naturaleza, que comprehende y obliga a todos los animales criados subjectos a ella. Naturaleza es instrumento por[1515] Dios criado, con que su diuina Magestad administra el gouierno de todo este mundo inserior, este Derecho comprehende a el hombre, como cosa comprehendida debaxo de el genero generalissimo de animal. El Derecho Natural restringido a la vniuersalidad de todos los hombres, se llama Derecho de las Gentes, que es Derecho natural, que o[1516]bliga a el hombre en quanto racional, de qual quiera Lei, estado, o gente que sea, y por esto se llamo Derecho de las gentes, por que ninguna gente (de las que biuen en

policia y conforme a razon natural) es esenta de el, este Derecho de las Gentes particularizado mas, y restringido, a el que a cada gente compete (assi como hezimos de el Natural, que sacamos de la generalidad de todos los animales, para particularizar le en el hombre) se llama Derecho Ciuil, que es el Derecho de las Gen[1517]tes que cada Gente o Ciudad cabeça de gente, tiene particularmente hecho para su gouernacion, y por esto se llama Derecho Ciuil, que es de la Ciudad que le tiene, o Positiuo, por[1518] que es puesto de concordia de los hombres de aquella ciudad, y no nacido con ellos, como el Derecho natural con todos los animales, o el de las Gentes con los hombres. Estos dos Derechos postreros, no se pueden dezir miembros de el Derecho criado, o Humano, sino de el Derecho Natural, mas para entender bien esta materia, quise explicar la por via de diuision (como todos hazen) de la qual tenemos, que no puede ser buen Derecho Ci[1519]uil el que contradize a el de las Gentes, y no sera buen Derecho de las Gentes el que contradixesse a el Derecho Natural, ni sera buen Derecho Natural, el que contradize a el Diuino, de donde todos como de principio original proceden, por que la Natura (como denota su proprio vocablo) es cosa nacida, si nacida luego criada, si criada luego subjecta a su criador, que es Dios, y a el Derecho que el la tiene puesta, que es el Derecho Diuino,**[[98]v]** fuente de todos los derechos, y que se ha a ellos como Genero generalissimo a los demas Generos particulares, y a las especies que de los Generos, y a los indiuiduos que de las Especies proceden: por esto todo pecado, o delicto es contra natura (y por el consiguiente vio[1520]lento, y que no puede durar) por que aunque la obra de propria no lo sea, siendo prohibida por quien la pudo prohibir, el que la haze (en desobedecer a quien deue) haze contra natura, y contra Dios, no es cierto que si vn hombre ve a vn cauallo aiuntarse con otro caua[1521]llo, se ofende de verlo, y le aborrece? Pues porque, siendo vna bestia incapaz de razon? porque es derecho natural que no se aiunte, sino con la de su genero, y assi excediendo de aquello, excede del derecho natural, y de el derecho Diuino a quien el natural le subjecto, esta es la razon de las dos autoridades de S. Pedro y sant Pablo (que en lo de la premati[1522]ca del Pan truxe) en que nos manda obedecer a los superiores, y dize que es ordenacion de Dios, porque ellos estan puestos en su lugar para gouierno de los que tienen a su cargo, y son instrumento de Dios, con que suele castigar a los subjectos que merecen castigo, y gratificar a los buenos que son dignos de galardon. El derecho natural ni pudo, ni [1523] deuio ser escripto, porque los subjectos a el (que como esta dicho es todo lo criado) no saben escreuir, y los mus no tienen vso de razon, ni las cosas inanimadas tienen sentido comun para conocerle, y ansi este escriuio Dios en las entrañas de todos, inclinando cada cosa a loque deue hazer, sino es quando por fuerça o malicia preuarica de su naturaleza, y este se llama pecado, que es el Opuesto a el Derecho, y justicia que de el Derecho procede.[1524] Por la misma razon el Derecho de las Gentes no pudo ser escripto: por que assi como el es comun de todas las Gentes, tambien lo deuiera ser la lengua y letra en que se escriuiera, y ninguna hai que sea comun a todas las gentes, despues que Dios diuidio las lenguas, quando se fundo la torre de Babilonia. Y puesto que todas las Gentes tienen vso de razon y habla, no todas le tienen de escriptura, y los que la tienen son entre si diferentes, que los vnus no entienden la de los otros, por esto conuino, que como el Derecho natural en todo lo criado, assi el de las Gentes, en las[1525] entrañas y frente de todas las Gentes (a quien obliga) estuuiesse escripto en las entrañas, para que a cada vno dicte su animo lo que naturalmente es obligado a hazer. Esto es lo que llamamas el dictamen de la razon, en la frente, porque cada vno le traia por lumbre que le guie, y guie a otros para que no ierren, esto

es lo que dize el Real Profeta Dauid, Señalada esta sobre nosotros la lumbre de tu rostro, mediante esta lumbre alcançara el hombre lo que[1526] naturalmente deue hazer en quanto hombre, como honrar vn Dios solo, amar a su proximo, vsar decentemente de sus miembros, reuerenciar a sus padres, maiores, y mas ancianos, querer para otro lo que para si dessea.[1527] Esto y todo lo semejante es Derecho de las Gentes, y assi quando oimos alguna crueldad que alguna gente haia hecho, de matar vn rendido, o vsar de sus miembros contra la naturaleza, o de no tratar verdad con su proximo: aun que mas barbara gente y reino sea, reprehendemos su hecho: pues porque, no siendo ellos subjectos a nuestras Leies y forma de biuir? que quiça quel acto que reprehendemos es entre ellos permitido (como entre muchas gentes Barbaras, y entre los Griegos en su maior policia, que fue en el tiempo de Socrates, Platon, y Aristoteles) la abominacion abominable era publica, y permitida, y tanto mas abominamos el hecho, quanto entre ellos dexaua de ser reprouado. La razon es, la lumbre natural que dize Dauid, que es esta Lei natural de todas las gentes, que deue[1528] estar escripta en la frente de todos los hombres, a pena de dexar lo de ser y tornarse brutos. De aqui tenemos la razon, por que no excusa la Lei ciuil el pecado, que naturalmente es prohibido, porque de maior eficacia es, y primero obliga la Lei natural, que la postura de los hombres, y por esto no excusa el mandato del superior, al que por obedecerle, haze lo que no deue, por que el mandato es Lei ciuil, y el pecado que haze, es contra el Derecho de las gentes: al qual como superior e[1529]sta primero obligado. En esto se fundaron todos los Martyres para no obedecer al señor temporal, en el mandato que derogaua al dere-**[99r]**cho delas gentes, que sera obedecer a su Dios. El derecho ciuil assi como es de vna gente sola, reino, o ciudad, que todos conuienen en la lengua (y sino conuienen reconocen vna por superior) pudo ser escripto, de aqui tienen origen las Leies que tenemos: las quales son[1530] fundadas en el Derecho de las gentes, al qual pueden estender, restringir, modificar, o interpretar, mas no quitar le de todo punto, por que si le quitassen, dariamos en el inconuiniente (que arriba he dicho) de que el inferior juzgasse al superior, porque no puede el arroio correr contra la fuente de do mana. El Derecho Ciuil se diuide en escrito, y no escrito, el no escrito, es lo que esta en costum[1531]bre vsada y guardada de aquellos que la tienen por Lei, el escrito son las Leies promulgadas por quien tiene autoridad de hazer las, y como consisten en voluntad de quien las puede hazer, y la voluntad no sea cosa firme ni estante (sino que con razon, o sin ella se puede mudar) assi el Derecho Positiuo es variable conforme a la voluntad del que le puede[1532] hazer, y de aqui nace que lo que en vn tiempo, o en vna parte es justo, en otra parte, o tiempo es injusto (como arriba he dicho) mas el Derecho de las Gentes es incomutable, y tanto mas lo es cada cosa del derecho ciuil, quanto mas se funda en el de las gentes, por donde los Contractos son mas generales en todo el mundo, por que su fundamento es en el derecho de las gentes. Este ha sido el subjecto,[1533] de los dos libros passados: en los quales con quanta diligencia me ha sido possible, he tratado lo simple dellos, con aquella claridad que me parece bastante, para que qualquiera mediano entendimiento sin trabajo pueda concebir,lo que con mucho a penas yo he alcançado, mi principal intento en esta Arte ha si[1534]do, dar a cada Contracto su nombre proprio, y conforme al nombre que tiene, considerar la sustancia de el, primero por si solo, despues con sus semejantes, vltimamente por sus contrarios, resoluiendo los siempre a sus primeros principios, que es lo mas dificil, y mas sustancial que puede hazer el que escriue Arte, y sobre todo dar Reglas metodicas, vniuersales, por las quales se examinen los que se ofrecieren, este ha sido mi

intento, que assi como estuuo en mi mano disponer me a el, no esta en mi juizio (sino del Lector) juzgar si con ello he salido, Ahora para cumplimiento de la materia resta tratar los Contractos irregulares, o compuestos, que son los que el derecho Ciuil (a imitacion del delas gentes) ha hecho, llamolos irregulares, porque sien[1535]do parte de los que ya hemos visto, no guardan la regla de los principales de quien se deriuan, llamo los Compuestos, por que aunque la naturaleza de cada vno de ellos es simple, es compuesta de diferentes Contractos, y por esto mui sospechosa, y mas dificil que la delos ya tratados, no pudo dexar de guardar se para este lugar, ni anticipar su tratado, por que si es irregular, primero conuino tratar se lo regular, respecto de lo qual ello es fuera de regla, y si es compuesto, primero conuino tra[1536]tar se lo simple de quien ello se compone, siguiendo el exemplo de Aristoteles, que primero trato la Logica Regular que viniesse a los Elencos o Sylogismos engañosos, y de Galeno, que antepuso las enfermedades simples a las compuestas, y de Euclides que antes trato de las figuras y cuerpos regulares, que de los los irregulares. Este sera el subjecto de[1537] este Libro tercero la materia de los Contractos irregulares, que no obedecen a las reglas de los passados, sino que son nueuos, introduzidos por el Derecho Positiuo (y por el consiguiente no generales de todas las gentes) sino particulares de las tierras donde aquellas Leies valen, y como a cosa nueua, hauremos de buscar les sitio donde los poner, reglas a que los reduzir, y nombres como los llamar. Materia alta y dificil, en que todos los ingenios mas sublimados (de esta edad y[1538] de nuestros passados) se han exercitado, con tan poco fructo, que ninguno ha cerrado la materia, para que otro no piense que ha de tratar de ella, ni todos han sido bastante a cerrar la a mi poco ingenio, que no piense (mediante el aiuda de Dios, que en todo lo de mas me ha fauorecido) seruir a el Lector con tanta vtilidad, que ni yo tenga por mal gastado el tiempo que en su seruicio emplee, ni el por perdido el que en mi lectura empleare. Dixe arriba (donde trate de el efecto de los nombres, y de la proporcion que tienen con las co-**[[99]v]**sas por ellos significadas que el argumento de ser vna cosa nueua es no le hallar nombre en los antiguos, por que es impossible, si ellos la conocieran (como nosotros la conocemos) que no la dieron nombre, como nosotros se[1539] le hemos dado, y como ellos le dieron a todas las cosas, que con sus diuinos ingenios nos dexaron tratadas en sus escripturas, los Medicos prueuan que las viruelas es enfermedad nueua, de los antiguos ignorada, por que en los Autores Griegos no le hallan nombre, aunque algunos las quieren referir a vn capitulo general de las Efloraciones (que de el todo no le quadra) assi fue la Mentagra en el[1540] tiempo de Plinio, y en el nuestro el de las buuas (hora sea nueuamente produzido, por la grande y peruersa conjuncion de Saturno, hora traido de las Indias por sus primeros descubridores) remanecio esta nueua plaga el año de mil y quatrocientos y nouenta y dos, y se diuulgo por toda Europa en el cerco de Napoles, por donde los Españoles le llamaron mal Frances, y los Franceses mal de Napoles, ansi he de tratar de estos Contractos, [1541] buscando (como es mi costumbre) su nombre de raiz, a vnos le hallo moderno, que nos consta de su principio, a otros ninguno, y de ninguno de ellos exemplo en los autores Griegos, Hebreos, o Latinos, que vulgarmente tenemos, y aun la cosa sin el nombre (en Historias, ni en otra parte de donde me pueda aiudar) no he hallado, ni creo que si la huuiera, se pudiera esconder a mi diligencia, de los libros que oi tenemos escriptos el mas antiguo, y de maior autoridad es el Texto Hebreo[1542] de la Sagrada Escriptura, lo mas moderno de ella excede sin comparacion en antiguedad, a lo mas antiguo de las historias profanas, y de las profanas la mas antigua es en Poesia Homero,y en Profa Herodoto autores[1543] Griegos, en la Sagrada Escriptura hallamos

todos los Contractos de Derecho de las gentes, nombrados por sus nombres, y historias de ellos, y no solamente entre los mismos Iudios de el pueblo de Israel, que pareciesse Derecho municipal de aquella gente sola, sino con los Gentiles con quien tratauan, De la Compra hallamos la que hizo Abraham de Efron hi[1544]jo de Seon, a quien compro en. CCCC. siclos de plata la cueua donde sepulto su muger, para venta de cosas muebles hai la quede Iosef hizieron sus hermanos, a los recueros Madianitas, y la que ellos hizieron de el en Egypto. De la Prenda hai, quando dexo el Patriarca Iudas a su nuera Tamar el bordon y las armilas, por el cabrito que le prometio. De el Deposito, el que se hizo en Egypto de el cuerpo de Iosef, hasta lleuar le a la sepultura de sus padres. Donacion, hallamos todo el repartimiento que Iosue hizo a los hijos de Israel de la tierra de Canaan, fue Donacion, y la que hizo Caleb a su hija Axa de el regadio que le pidio. Dote, hallamos el que dio Abimelec a el Patriarca Abraham con su muger Sarra, y el que dio Laban con sus hijas a el Patriarca Iacob. Arras hallamos las que embio el Patriarca Isac a su esposa Rebeca. Mejoras hallamos la que hizo Abrahan a su hijo Isac por legitimo, y los alimentos que dio a los bastardos, y la mejora que hizo Isac a Iacob, y Iacob a Ioseph, metiendo por la parte que a el le cabia sus dos hijos Manasse y Efrain en partes enteras. Seruidumbre, hallamos que Abraham tuuo por esclauo a Agar, y Laban dio a cada vna de sus dos hijas (mugeres de el Patriarcha Iacob) vna esclaua. De el Contracto de Loguero hallamos, que a Abraham se le querian pagar los Reies de Sodoma y Gomorra, quando los libro de la captiuidad en que los lleuaua Codor Laomor, y de el Leuita que lleuaron los hijos de Dan conduzido, para que fuesse sacerdote de vn gran pueblo. De el Trueco ansi mismo hallamos que troco Laban diez vezes con el Patriarca Iacob el jornal que le daua, y este mismo exemplo sirue tambien para el Loguer. De la particion de tierras, tambien hallamos que Iacob partio con Esau, y Abraham con Lot, y los hijos de Noe (que es mas antiguo) tambien hizieron entre si este repartamiento. Esto basta quando a la Sagrada Escriptura. De los Autores profanos que tenemos, el mas antiguo[1545] y de mas autoridad es Homero, en el qual hallamos mencion de todos estos Contractos, por que de el Emprestido tenemos el que Achiles hizo a Patroclo de sus armas. De el Trueco el que hizo Glauco con Diomedes, de el Alquiler el que vino a hazer Corebo,**[100r]** aiudar a el Rei Priamo, por que le diesse en matrimonio a su hija Casandra. Compra, la que el Rei Priamo hizo de el cuerpo defunto de su hijo Hector. Prenda, la que Achiles hizo[1546] de su palabra, quando asseguro a quien descubriesse la causa de la pestilencia, y la descubrio el sacerdote Calcante. Donacion la de Tele[1547]maco a su amigo Pirco. Dote, el que ofrecio Alcinoo con su hija Nausicaa. Arras, las que se dauan a Ifigenia en nombre de Achiles. Herencia, la que heredo Pyrro de Achiles su[1548] padre, y Agamennon y Menelao del Rei Atreo. Seruidumbre, la de Briseis a Achiles, y Criseis a Agamennon. Particion de cosa comun, el repartimiento que se hizo despues de vencida Troia, entre los vencedores. Y el Emprestido que no puse en lo de la Sagrada Escri[1549]ptura, tenemos el que los Egypcios hizieron a el pueblo de Israel, quando los saco Dios de Egypto para la tierra de promision, y el que Tobias hizo. He querido breuemente tocar estos Contractos (de lo mas antiguo que sabemos) para que se entienda la antiguedad de esta parte de el Derecho, y quan vniforme es y ha sido en todos tiempos y lugares, desde el principio de el mundo hasta ahora, y juntamente con esto demonstrar a el Lector, que ninguno de los Contractos que en este libro se trataran, hallara nombrado, ni exemplo a que le pueda reduzir, en ninguno de los antiguos, mas de lo que notare en cada Titulo de ellos. El primero sera de el Contracto Enfyteutico,[1550] que llamamos vulgarmente

Censo perpetuo, a el qual seguira el de Censo al quitar, como subalterno suio, y en este se tratara la materia de los Iuros sobre la hazienda Real, y las Vsuras de los Romanos, y de otros Reinos, con mucha claridad, y algun fructo de el Lector aue gustare de historia, y de saber las cosas de raiz, despues verna el Contracto de el Retracto (que llamamos sacar por el tanto) como parte sustancial de estos Contractos. Luego tratare la materia de Cambios, Vancos, y todo lo concerniente a el tracto de los Mercaderes (de cuio oficio tocare alguna cosa con breuedad) y con la misma concluire el libro, con el Contracto que los hombres tienen con Dios, y con la Lei, para que la materia temporal feneçca en la espiritual, y en Dios, en quien y a quien se han de referir, y endereçar todas las cosas que el Cristiano tratare. Esta sera la orden que con su aiuda guardare en este libro, que (si no me engaño) sera a el Lector de mucha mas vtilidad, de la que[1551] se le puede encarecer, sera alomenos euidentissimo testimonio de mi diligencia, mediante la qual aspiro a resoluer, lo que ninguno hasta ahora ha resuelto, y mis resoluciones demonstrar las por medios tan euidentes, que ningun recurso quede de poder las contradezir, ni lugar para poner duda, en lo que antes era dudoso, y como esto no pueda hazer se, sin apartarme muchas vezes (por contraria[1552] opinion) de los medios con que otros han prouado la suia, con facilidad me apartare, por seguirla razon que a el Lector propusiere, la qual (tambien como a mi) fio que le conuencera, promessa braua, y temeraria osadia, salir en campo contra tantos auctores y de tanta autoridad, y en materias tan importantes, y por ellos escogidas para mostrar sus ingenios, y por la misma razon, mui digno de ser fauorecido quien, deshiziere los engaños que en ellas hai.

De el Censo Enfyteusis.

TITVLO I.

CAP. I.

COntracto Enfyteutico es en nue[1553]stro Romance, Pleito o postura sobre cosa raiz dada a Censo señalado, para en toda su vida de aquel que la recibe, o de sus herederos (o segun se auiene) por cada año, y tal pleito como este, deue ser hecho con plazer de ambas las partes, y por escripto, y puestas en el todas las conuenencias que hai, por que de otra manera no valdria. Este Contracto semeja a el de los Logueros mas que a otro alguno. Quando la cosa dada a Censo se pierde toda por ocasion (ansi como fuego, terremoto, aguaducho, o otra razon semejante) tal daño pertenece a el señor de ella, y no a el que la tomo a Censo, y de ai a delante no esta obligado a se le pagar, mas si quedo quanto la ochaua parte de ella, esta obligado a pagar el Censo que prometio, como si estuuiesse entera.

[[100]v] ¶ Quando el que tiene la cosa a Censo (siendo de Orden o Iglesia) no le pagasse dentro de dos años, o si es de Lego, estuuiesse tres sin pagar lo, le puede tomar la cosa el señor de ella, mas si dentro de diez dias ofreciere la paga, obligado es el señor a recebir la, mas passados diez dias le pueden tomar la cosa, aunque el señor no le haia pedido el Censo, ni otro por el, que entiendese que el dia de el plazo (a que deue pagar la renta) lo demanda por el señor, y aplaza a el otro que la pague.

CAP. II.

EL que tienda cosa a Censo la puede vender[1554] y enagenar, con que auise antes a el señor de el Censo, el qual tiene dos meses de termino, para queriendo, tomar la por el tanto, y passado este tiempo la pueda vender a quien quisiere, como no sea a Orden o a otro hombre mas poderoso que el que la tiene, que entonces no valdria, y perderia el derecho que hauia en ella, sino a persona de quien se pueda cobrar tan de ligero el Censo, como de el vendedor, y siendo tal, esta obligado el señor de la cosa a recebir le en ella, haziendo le carta de nueuo, y por el tal otorgamiento o Renouamiento de el pleito, no le deue tomar mas de la cinquentena parte de aquello por que fue vendida, o de la estimacion que podia valer, si se la diesse.

Anotacion de este Titulo.

EN la declaracion de este Titulo guardare[1555] esta orden, que en la primera parte tractare de el nombre de el Censo, y de todos sus significados, hasta venir a tomar aquel en que propriamente se toma en este Titulo. En la segunda parte declarare literalmente las Leies de el, y la naturaleza de este Contracto, y las partes en que se diuide. En la tercera parte tratare la materia del Titulo, y cosas que he visto dudar, tomando solamente aquellas que por los Textos de nuestras Leies se pueden decidir. Censo propriamente es palabra Latina, aunque se halla en Griego y en Romance, y aun en Hebreo, mas de ninguna de estas tres lenguas es propria, ni aun le tomaron en el puro significado que en Latin significa, sino en el que los Romanos le tenian adulterado, quando señorearon aquellas Prouincias, donde estas lenguas se hablauan, y (como es ordinario de los vencidos, en los nombres de los tributos que pagan a los vencedores) con el Imperio tomaron el vocablo. Censo, en Latin viene de el verbo, Censeo, que[1556] quiere dezir Contar, o Encabeçar, por que los Romanos a el principio, quando Roma se fundo, tenian los proprios de su ciudad repartidos por haziendas, a cada vno segun el caudal que tenia, como ahora se haze en el Encabeçamiento general y en los Alardes. De aqui vino aquel oficio tan famoso (que huuo en aquella Republica) de los Censores, que[1557] cada cinco años (aunque otras vezes se dilataua este tiempo) tomauan cuenta de su vida y hazienda a todos, y visitauan el Senado, y las de mas ordenes y estados del Pueblo. En tiempo de los Emperadores mas modernos se llamaron Censitos, los que en Castilla nue[1558]stro Derecho llamo Solariegos (que quiere dezir contados en la propria hazienda) Vltimamente vino a llamar se Censo, el tributo que[1559] se paga en reconocimiento de señorio, y en este significado le toma la Lei. IX. con muchas siguientes de el Titulo. XXII. en la primera Partida (donde tracta el Censo) que algunas iglesias pagan a los Obispos, o a el Papa, en reconocimiento de señorio, como vimos en su Titulo en el libro. III. Tambien se toma en otro significado, por paga que se da en cada vn año por alguna raiz, en señal de reconocimiento a el señor de el directo dominio, cuia fue aquella hazienda raiz (por quien se da) en este significado se toma en este Titulo, y este es el Censo de quien hemos de tratar, por la difinicion consta que ha de ser sobre bienes raizes, y esto significa Contracto Enfyteuti[1560]co, que significa en Griego Emplantacion, por manera que requiere ser planta (que es lo mismo que raiz) por que quanto a este proposito, el edificio tambien se llama planta, como el arbol, que lo vno y lo otro quiere dezir, cosa Imueble, y de ai viene llamar se en Romance Raizes, los bienes que son estantes, y no se pue[1561]den mouer, tomada la semejança de la planta, que mientras esta arraigada no puede mouerse. Esta palabra Enfyteusis no hallo en autor Griego ni Latino de

los Antiguos, ni mencion de este Contracto, ni aun de cosa que se**[101r]** le pareçca sino es en el Codigo de Iustiniano, que los Iurisconsultos de cuias obras se copilaron los Digestos, aunque alcançaron el efecto de el Enfyteusis, no alcançaron el nombre, puesto que tenemos Rubrica en los Digestos,[1562] (Si el Campo Vectigal o Enfyteuticario fuere pedido) aquella palabra (Enfyteuticario) entiendo que fue añadida por Triboniano y los demas Copiladores, porque en las Leies dentro de el Titulo no hallamos tal palabra, sino (Vectigal) que en Romance quiere dezir (Por[1563]tazgo) de el verbo Veho, que quiere dezir Portar, o Traer, y como este Derecho era publico, despues se estendio a todos los Tributos publicos y aun a los particulares, y en este significado de Tributo le toman los Iurisconsultos, que es bastante argumento (quando otro no huuiera) de ser este Contracto moderno, pues no tiene nombre Latino, sino Griego, vsando en los demas Contractos los Griegos de los vocablos Latinos, esto es lo que se me offrece en quanto al nombre de Enfyteusis, Vengo ahora a la sustancia de el Contracto, y pues tenemos que Enfyteusis es Tributo, y el Tributo es Renta, conuiene ante[1564] todas cosas declarar este termino que tan comun es en el Derecho, y su significado y sustancia. Presupongo que en todos los Contractos que hemos visto en los Libros antes de este, se contracta la sustancia de la cosa, y no el fruto que de la sustancia sale, sino es en el de el Arrendamiento, y por esso as fundamento de todos los Contractos Irregulares, por que en ellos se trata de Renta, y por esto se llamo Arrendamiento. Renta viene de (Reditus) que en Latin quiere dezir Tornada, porque[1565] si vno vende, da, o enagena en qualquiera manera vn Oliuar, salido de su poder no torna a el fruto de aquella cosa, mas si le arrendasse, guardando la sustancia de el, tornar le ha cada año el fruto, y lo mismo es de qualquiera cosa Heredad, mueble, o dinero, el Italiano por la misma razon le llama Entrada, porque entra cada año, y siempre torna, y en esto difiere de el precio de la cosa, porque el precio vna sola vez entra, o sale, y no mas: pero la[1566] Renta siempre entra de nueuo, y mana como de fuente, de manera que si vna Heredad se vende en. M. ducados, a pagar cada año vn ducado, no se podra dezir Renta, sino Precio, por que consume y destruie la cosa de donde sale, y se opone a ella, que es efecto contrario de la Renta. Renta es fruto ordinario de la co[1567]sa raiz o mueble, salua la sustancia de ella, diuidese en Renta Publica y Particular, la Publica se diuide en Real, y Ciuil, que es de proprios de la ciudad (que veremos en su Titulo particular) la Real o es de el Reino que el Rei actualmente possee (y estos se llaman Tri[1568]butos, de los quales tratan los libros de la hazienda Real) o es de Reino o Señorio que otro possea (y estas se llaman Parias, que corres[1569]ponden al Enfyteusis de que tenemos de tratar) torno a la Renta de Particulares, o es de bienes que esten en poder de el señor de ellos, (hora sean bienes muebles, hora raiz en posession y propriedad) como vna Mula, o vna Heredad que se arrienda cada año (y de esta se trato en el Titulo de el Loguero y Arrenda[1570]miento) O queda la propriedad en el señor, y passa la possession en el tercero que goza la cosa, y paga la renta: y hago otra diuision, O es cosa mueble de lo que se paga la Renta (y[1571] de esto se ha tratado en las Vsuras, y se tratara mas largo en los Titulos siguientes de Censo al quitar y Cambios) O es la cosa heredad raiz que esta en poder de el que paga la Renta, este se llama Enfyteusis, y la Renta Censo Enfyteusis; de lo qual trata nuestro Titulo, esta es la Etymologia, naturaleza y sustancia de este Contracto, del qual no me ofreçco a dar exemplo antiguo que perfectamente le quadre, porque el Censo que hallemos en el sancto Euangelio de. S. Lucas era Tributo personal, y no Real como el Enfyteusis, aquel corresponde a la

moneda forera que se paga por cabeças, tanto el pobre como el rico, porque en la vnidad numerica todos los del mundo son iguales. Semejante Tributo a este te[1572]nian los Iudios en su Lei, porque hauian de rescatar los primogenitos de los hombres y de animales, de Dios cuios eran, por los primogenitos que el mato en Egypto. Tornando a nuestro Enfyteusis, su origen creo cierto que deuio seria codicia de los Romanos, contra la qual se hizo la Lei de Licinio Stolon,[1573] para que ningun Romano posseiesse mas tierras de. D. üeuras, y en el se executo el primero,**[[101]v]** porque con codicia de posseer mas que el permitia a los otros, y por defraudar la Lei, puso en cabeça de su hijo mas tierras de las quinientas hueuras, y por aquello fue condenado, esta Lei duro mucho tiempo, y conforme a ella no podia en manera alguna hauer Contracto de Censo Enfyteusis, porque solo dexauan al Romano la tierra que podia labrar, mas despues que la codicia rompio la Lei, y (por ambicion de los que mas podian) con el contrario vso fue derogada, y vino Marco Crasso, Iulio Cesar, y los demas poderosos, abarcaron quanto pudieron, y podian quanto querian, ansi tiranizaron no solo las tierras de Italia, mas las de todas las Prouincias a Roma subjetas, y tenian sus labores en Afri[1574]ca, Sicilia, Hespaña, Misia, y en Tracia, y en las islas de el Arcipielago, no solo de pan, sino de ganados tenian en Grecia en el Epiro (que ahora se llama Albania) y en Xio las Viñas, y en otras partes, como leemos en Marco Varron, y en Columela, tanta tierra como esta, y tan lexos, cierto esta que no la podian labrar, ni por si ni por otros, deuian (me parece a mi) labrar parte de ella por sus Procuradores con el mucho numero de Esclauos que tenian, y las demas arrendar. Leemos entre las Epistolas de Oracio, vn para Iccio amigo suio, que en Sicilia era Maiordomo dela lauor de Marco Agripa, y otros exemplos como este son harto comunes. De estos Arrendamientos juzgo yo que tuuo origen el Censo Enfyteuti[1575]co, porque tanta copia de tierras era impossible no solamente labrarse porvno, pera ni aun arrendar las cada año, sino que las deuian de soltar por vn Arrendamiento perpetuo a sus Esclauos, dandoles libertad, con que de alli no saliessen, ni pudiessen desampararlas, y acudiessen en cada vn año con cierta parte de el fruto que cogiessen, esta entiendo yo que fue la origen de los Ascripticios, y Censitos,[1576] y en Castilla la de los Solariegos, Ascripticios quiere dezir, Escriptos y pegados a la heredad, Censitos contados en ella: y esto mismo es Solariegos, que son anexos a el suelo de la heredad, y no pueden salir de ella. Mueue me a pensar esto por que los Egypcios (despues que Ioseph entro en aquella tierra) se gouernaron por esta forma, y el Rei en los siete años de la hambre les cogio las tierras y personas, en precio de el pan, y despues se las torno a dar, con que le diessen de tributo el quin[1577]to de el fruto que cogiessen, y los Lacedemonios tenian los Labradores por Esclauos (que ellos llamauan Helotas, que quiere dezir Tomados, o Conquistados) estos trabajauan la tierra, y acudian con los tributos para la gen[1578]te de guerra. Eran estos Helotas los naturales que hallaron enla tierra, los primeros Lacedemonios que de fuera vinieron, y la conquistaron, como en la miserable perdicion de Hespaña, lo eran los Hespañoles respecto de los Moros sus señores, que los tenian en sus heredades, y cobrauan el tributo de ellos, como de Solariegos. Esta seruidumbre es diferente del[1579] ser esclauo, por que el esclauo esta a omenaje del señor, y ningun proprio tiene, ni libertad con que le gozar, el Solariego (aunque en miseria) tiene su casilla, muger y lauor, y alguna especie de libertad esto es lo que me parece a cerca del origen deste Contracto, que aun que pareçca hauerme alargado algo (creo que no sera sin algun fructo, o contento de quien se paga de saber las cosas de raiz) quien de otra manera lo juzgare con passar lo de largo, puede hauer lo por no escripto: Resumo desto que durante la Lei de Licinio Stolon

(sobre la tassa de las tierras que cada vno hauia de tener) no pudo hauer Censo Enfyteu[1580]sis: pues es de menos ganancia que la lauor, y siendo pocas las tierras, cada vno labraria las que tuuiesse, para coger el fruto dellas, y no dar lo a tercero a Censo, concluio esto con referir lo que Plinio dize a este proposito, que en tiempo de Neron (que deuio ser no veinte y cinco años despues de la passion del hijo de Dios) mando cortar las cabeças de seis Ciudadanos Romanos, en cuio poder estaua la mitad de toda Africa, que era de ellos, y para entender que quantidad de tierras tenian[1581] estos, es de saber, que Africa es la tercera parte del mundo, y de tres partes en que le diuiden, Europa (donde esta España) es la menor de todas, y de Europa España no es el sesmo: pues segun esto, si aquellas seis tenian la mitad de Africa, que es sin comparacion maior que Europa, cada vno de ellos hauia de tener media España, haziendo cuen-**[102r]**ta que Africa montasse tanto como seis Españas no mas: pues vea se como podria vn hombre solo labrar la mitad de España, en la qual comprehendo la Corona de Castilla, y de Aragon y Portugal, vea se la grossedad de aquellos tiempos, y si eran ricos, y cotegese con la pobreza delos nuestros, y es de saber, que ninguno destos tenia vn vassallo, ni jurisdicion sobre vna almena, y aun que Plinio no resiere, quien fuessen estos seis que tenian la mitad de Africa, no hai duda, sino que el vno de ellos fue se Seneca nuestro Hespañol natural de Cordona, maestro del mismo Neron, puede se conjecturar su riqueza que tan grande era porque en el tiempo que hauian estos ricos, ninguno dellos tuuo nombre de rico, y el entre todos los del mundo le tenia de el mas rico, no doze años antes de la muerte de Seneca, fueron Palante, Calisto, y Narciso, libertos de el Emperador Claudio (del qual se dixo que seria muy rico, si sus Esclauos le admitiessen compañia) Estos fueron riquissi[1582]mos, pero no tanto, ni con mucho como Seneca, que fue engordado con las riquezas y despojo dellos, que murieron por mandado de Neron (y sin duda deuian ser de los seis que hemos dicho) cada vno de dios fue sin comparacion mas rico, que el mas rico de quantos hasta alli hauia hauido, y para que se entienda la grossedad de aquellos tiempos, y grandeza del Imperio Romano, proporne vna parte del inuentario de la hazienda que por su testamento dexo vn particular Romano, que fallecio el año mismo que nacio nuestro Sal[1583]uador, Este fue Caio Cecilio Claudio Isidoro, y declaro en su testamento que aun que en las guerras ciuiles hauia perdido mucha parte de su hazienda, que dexaua quatro mil y ciento y diez y seis Esclauos, y tresmil y seiscientas juntas de bueies de lauor, y dozientas y cinquenta y siete mil cabeças de ganado, y vna suma de dinero contado iguala esto, de lo qual no hago caso, sino desta hazienda que quiero examinar primero por bienes muebles, y luego por bienes raizes, para que se en[1584]tienda el efecto del Censo, y para que la cuenta vaia entera sin picos, igualemos las juntas delos bueies a los Esclauos, y sean quatro mil pares de bueies con su Esclauo gañan de cada par de bueies, y no quiero que los Esclauos tuuiessen otra dignidad ni oficio, sino ser gañanes de campo y que se alquilassen, por üeuras entre los Gentiles no hauia Domingos ni fiestas ordinarias como entre noso[1585]tros, sino ciertas ferias ordinarias que holgauan: Por manera que todo el año se podian alquilar, demos que cada üeura se al quilasse a tres reales, eran cada dia doze mil reales, que montan en el año quatrocientos mil ducados de nuestra moneda, tantos tuuiera aquel Romano de renta, sin la renta de el otro ganado que tenia, y de los bienes raizes,[1586] y de su dinero: Mas demos que este labraua, claro esta que hombre tan caudaloso no hauia de andar a tierras agenas arrendadas, sino proprias en Italia (o en tierra mas fertil que Italia, donde ellos tenian sus lauores para traer el trigo a Roma) demos a cada par de bueies a año y lauor quatrocientas hanegas de pan, que son dozientas cada año

a cada junta, cogia al pie de ochocientas mil hanegas de pan, que no se cogen en vn Reino entero: pues este Claudio Cecilio era vn hombre particular, que no llego al tercio de lo que M. Crasso tenia, ni Crasso a qualquiera delos tres que nombre que fueron de vn tiempo, y[1587] menos ricos que Seneca, que por esta cuenta tuuo mas que diez Señores los que mas ahora tienen en Hespaña, y nadie se atenga a dezir que esto no sea ansi, no por otra razon mas de que a el no le parece ansi, por que yo no escriuo, ni refiero lo que otros autores graues escriuen, sino para hombres de juizio, y discrecion, y no para torpes y de grossero entendimiento, que conforme a su imprudencia, y bestialidad quieren dar, o quitar autoridad a lo que leen. Tantas riquezas como las que he dicho, no siendo de minas ni de vassallos,[1588] forçosamente hauian de ser de cria y de lauor, y tantas tierras no se podian labrar por cuenta de sus tenores, sino darlas a otros que en particular las labrassen, esta creo que fue la origen de el Censo, Enfyteusis: la qual declarada, vengo a tractar lo que de el me resta.

¶ El Emperador Iustiniano, refiriendo en el principio de su instituta (en el Titulo de el Derecho Natural de las Gentes y Ciuil) que cosa es el derecho de las Gentes, dize que de**[[102]v]** a quel derecho nacieron quasi todos los Contractos, aquella palabra (quasi) se puso por este Contracto: porque contando todos los que hemos dicho que son del Derecho delas[1589] Gentes, dexo este como proprio del Derecho Ciuil, y en el Titulo de la Instituta que tracta de el Loguero (cuias palabras refiero en este Titulo) expressamente dize que el Emperador Zenon introduxo este Contracto, y le dio propria naturaleza, y fue su Imperio año de el nacimiento de quatrocientos y setenta y sei, y como cosa tan moderna, no se puede resoluer este contracto a ninguno de los passados, ni regular le por la naturaleza dellos, y ansi lo confiessa abiertamente el Emperador Iustiniano, y la Lei de la Partida, que parece al Contracto de el Loguero, y por esto le puso al fin de aquel Titulo, no hai duda, sino que tiene alguna semejança con el, mas no tanta, que no la tenga maior con otros Contractos,[1590] y la que con el Loguero tiene, no es enla substancia del, sino en los acidentes, llamo la substancia del Loguero, que no passa el señorio de la cosa logada en el Conduzidor, ni sale de el Logador, al contrario es en el Censo, que el señorio (alomenos Vtil) de la cosa sale de el señor que la da, y passa al que la recibe. La segunda diferencia substancial es, que conforme la Lei de Fuero y de la Partida, ei contracto de el Loguero consiste, en que de parte del Conduzidor haia dinero al contado, porque de otra manera es Contracto de Trueco, y en el Censo comunmente no hai dine[1591]ro de contado, sino por la heredad acensuada se da Censo en cada vn año de trigo, vino, o azeite (o otras cosas de la cosecha de la heredad) mas esta diferencia quanto a mi no es de mucha importancia, por que ni el propio de aquel Contracto (como demonstre) es hauer dineros de la vna parte, ni en el Censo es de substancia hauerlos, porque todo se resuelle a dinero, y es mas question de nombre, que de hecho. La tercera diferencia es, que durante el Arrendamiento, puede el Conduzidor de la cosa Arrendada, transferir en qualquiera tercero, el derecho que tiene de gozar la cosa Arrendada, sin licencia de el Arrendador, lo que no es en el Censo, que no puede disponer de la cosa acensuada sin licencia de el señor de el Directo Dominio. Estas son las diferencias que hai entre este Contracto, y el de Arrendamiento. De el Contracto de Vendida tambien difiere, mas no tanto que no conuenga mas con el, que con el de Arrendamiento, conuie[1592]ne con el en que es Contracto perpetuo, lo que no es el del el Arrendamiento, passa el señorio Vtil de la cosa en el Censualista (que es el Enfyteuta) y pierde leel que da la heredad a Censo, y queda señor perfecto della como quisiere, y como de cosa propria: A lo qual no impide

lo que se me podria responder, que tiene el señor de la cosa derecho de tomarla por el tanto, por que aquel Derecho no deshaze la Venta, ni muda su naturaleza, sino que[1593] es condicion puesta en el Contracto, que no le altera, ni quita su ser, como en la venta que se haze de la cosa de abolengo, o de la cosa de compañia, no dexa de ser venta simple y perfecta la que dellas se haze, aunque el pariente, o compañero tengan derecho de sacar la cosa Vendida, y por la misma razon se excluie la otra diferencia, que podia resultar entre estos dos Contractos (de Enfyteusis y de Vendida) que puede el señor que dio el Censo, tomarle en comisso quando dentro de dos años no le pagan la pension, o censo de cada[1594] vno dellos, este derecho (que parece poner mas diferencia que el passado) ninguna fuerça tiene, porque lo mismo puede haze el Vendedor, a quien no le paga el precio de la cosa vendida, y aquel Censo de cada año corresponde al Precio que enel contracto de Ven[1595]dida da el Comprador por la cosa comprada, al Vendedor que se la vende, Estas son las diferencias, y las conueniencias, que este Contracto del Censo Enfyteutico tiene con los Contractos de Loguero y de Vendida, de las quales queda bien claro, ser la naturaleza del distincta de entrambos. Y para no dexar al Lectoren confusion (alomenos sin faber mi re[1596]solucion) digo que es vn Arrendamiento perpetuo, o Vendida condicional, y Contracto que sabe a la naturaleza de estos dos Contractos, de lo qual resulta, que no es Contracto prohibido, por que no es monstruoso, llamo monstruoso a el que es compuesto de dos contrarios, mas este Contracto aun que no es simple, es deriuado del de Vendida, y de el de**[103r]** Arrendamiento que es Subalterno suio y desta manera juntos aquellos Contractos no[1597] es el que de ellos se deriua prohibido. Esta es la naturaleza de el Contracto Enfyteutico, de la qual depende el conocimiento Intrinseco del, como ignorandola es impossible saberle, y de aqui mana andar vacilando en esta materia todos los que de ella tratan, y mucho mas en la de el Censo al quitar, que depende[1598] destos: porque como van sin fundamento de saber la naturaleza de ellos, cada vno tropieça y se empacha, en lo que no se estoruaria, si llegassen a la resolucion del Contracto, poniendo le en los proprios elementos de que se compone, como (sino me engaño) yo he he hecho, alomenos he querido hazer.

¶ Declarada la primera parte, vengo a la segunda, conforme a la pratica comun (que en estos Reinos se vsa) porne el caso de este Contracto, que a la letra es el mismo que las Leies escriuen, Polo es perfetamente señor de vna casa que vale M. ducados, en la qual tiene propriedad y possession (que es el directo señorio y el vtil della) da la a Censo a Iuan de Arcas por X. ducados en cada vn año, por este contracto el señorio perfecto que estaua en vno, se reparte entre dos. Polo queda con[1599] el directo (que es verdadero señor de su casa) y en Iuan de Arcos se passa el vtil, que quiere dezir el prouechoso (por que el prouecho de la casa que es morarla, o arrendarla) esta en el y por el, y por el Censo que paga se llama censualista de Polo a quien paga[1600] el Censo, y la paga que esta obligado a hazer en cada vn año, se llama Censo, este contracto assi como es irregular y contra natura, la naturaleza del Derecho (de quien el se aparta) procura quanto en si es, quitar aquella violencia, que le tiene desmembrado de su ser natural, y para esto induze vna condicion, que siempre que este señor de el vtil, se quiera deshazar de la cosa acensuada, de noticia al señor de el Direto dominio, de la venta que quiere hazer, para que dentro del dia que le auisare, en dos meses proximos siguientes, vea si le esta bien, dar le por ella lo que el otro le da, y tenga cuenta de retratarla (que es tomarla por el tanto) y quedarse con ella.[1601] En esto el derecho prouee justissimamente, porque el Censualista señor del Vtil que es el que vende, no pierde mas

en recebir el dinero del señor del Directo, que del comprador que la compra (pues todo es vna misma quantidad) y el señor del Directo vsa de su señorio, tomandola por el tanto, y juntando los dos señorios imperfectos, que es el Vtil que el censualista tenia, con el Directo que el tiene (que estauan desmenbrados y se tornan[1602] a consolidar en el) que ansi se llama juntarse aquel desmenbramiento como vna pierna quebrada en dos partes, quando sana, se suelda como antes se estaua, assi estos dos señorios que estauan desmenbrados, se sueldan en vno, como estauan de primero, antes que por darse a Censo se diuidiessen, mas como ninguna cosa (por prouechosa que sea) tiene el derecho por beneficio si se da por fuerça, no quiere obligar al señor del Directo, a que no queriendo, retrate la cosa acensuada, y en tal caso passado el termino de los dos meses, el censualista señor del Vtil sale dela obligacion que tenia, y queda con entera libertad para venderla a quien quien quisiere (con que no sea de los exceptados) por aquel precio, y el Comprador esta obligado a hazerle reconocimiento deste censo, obligandose por nueuo[1603] Censualista a todo lo que el antiguo estaua obligado, y por este otorgamiento ha de acudir al señor de el Directo, con la cinquentena parte de todo lo que dio por ella, si fueron D. ducados, X. y si M. XX. y assi a este respe[1604]cto. Este es el caso conforme a la Lei, luego notare lo que la pratica comun difiere della, tomado este contracto como esta, hallaremos que de Derecho comun, ni de el Reino, ninguna cosa tiene que se pueda dezir de su sustancia, por que todas las Leies (ansi de Latin como de Romançe) dizen expressamente, que aquello sea Derecho en que las Partes se concertaren, y se escriuiere, de manera que[1605] su voluntad haze Derecho, lo que no es en los contractos regulares de el Derecho de las gentes, donde la Lei regula a su Derecho la voluntad de las partes, y no se subjecta a ella como en este. Esta es la causa por que a este Contracto llame Irregular, mas [1606] reduziendo la substancia del a orden y Regla lo mas que nos conuenga y sea possible, hallaremos**[[103]v]** que hai en el como en el Contracto de Arrendamiento, tres cosas substanciales, que son, Polo señor de la casa que la da, Iuan de Arcos censualista que la recibe, y la paga de los diez ducados que es el Censo porque se da, todas las demas cosas assi lo de el retrato como de la cinquentena, y qualesquiera otras condiciones que haia (o por el derecho estatuidas, o induzidas por las partes) son extrinsecas a el Contracto, y por el mismo caso Acidentales, que sin deshazerse el Contracto pueden hallar se o faltar en el, mas tomadas las que comunmente se ponen son tres, La primera el Censo, el qual aun que he dicho que es de substancia,[1607] podriamos dezir que algunos no lo son, como los hai muchos en Toledo y en Valencia, que no paga mas el censualista, de vna taça de agua. La segunda es el derecho de la cinquentena,[1608] que se da quando no hai retracto, esto llaman los Valencianos en su lengua Luismedeluo, que en Latin quiere dezir pagar, y en Latin barbaro le llaman Laudimium, voca[1609]blo que Varron ni Tulio no le entendieran.

El tercero es el derecho de retratar, que en su vulgar llaman los mismos Valencianos Fadiga, y en su Latin barbaro Fatica (que es el derecho del retratar) por este ninguna cosa se paga, esta es la substancia de este Contra[1610]cto, del qual difiere la pratica comun destos Reinos en muchas colas, la primera y mas principal, que la cinquentena, o parte (que se da por el reconocimiento) no la paga el Comprador como manda la Lei, sino el Vendedor de la cosa acensuada, la segunda y no tan principales, que no se paga cinquentena como la Lei manda, sino decima, que es en nuestro caso de quinientos cinquenta, que sin duda es vna cosa exorbitante, mas ser la parte mucha o poca (con que sea parte Quota, o proporcionada

al todo) es extrinseco al Contracto, y por esto no importante. Entendida la natu[1611]raleza del Censo, resta ahora diuidir le, tres formas de Censo hallamos en el Derecho del Reino, el primero es Censo Enfyteusis, que es el que he declarado, y del que se trata en este Titulo, este es hauido por bienes, raizes en todos sus efectos, y assi se paga Alcauala del, quando se constituie, o se vende, llamo[1612] constituir, quando el señor de vna casa por dinero cierto que le dan, constituie el Censo (que se conuiene) a aquel que le da el precio, quando esto se haze puramente y sin otra conuencion, es puro Censo Enfyteusis, por que aquel señor de la casa, realmente la vende por aquel precio, al que se le da por ella, y hecho el verdadero señor dela casa, es visto dar sela a Censo, a aquel de quien se compro cuia antes era: el qual de señor directo y vtil que era de su casa, queda ahora con solo el vtil dominio. El segundo Censo es al quitar, el qual en todo y por todo es semejante y vno mis[1613]mo con el Enfyteutico, de quien se ha tratado (en el segundo exemplo) vende su casa para que se la den a Censo, excepto que no la vende puramente, sino con Pacto de Retro vendendo como (mas cumplidamente) en el Titulo siguiente veremos. Y poresto conuiene a quien le quisiere entender, que vaia bien exercitado en este Titulo, este Censo es hauido por bienes muebles, la razon veremos en su Titulo. Tercero Censo se llama de por vidas: el qual es puro Arrendamiento (como vimos en[1614] Cap. xxxij. de el Titulo final en el libro antes deste) este Contracto no tiene de Censo mas que el nombre, ni se da en el diuision de el Dominio vtil, al directo, sino que siempre se queda en poder del señor de la cosa dada por vidas, como el que arrienda su cosa por vn año, si el Conduzidor al medio tiempo la arrienda a otro, no se la puede quitar el señor della, assi el que la tiene por vidas, durante las vidas por quien la tiene, puede hazer della lo que quisiere, sin que el señor della le ponga mas obstaculo de cobrar su pension ordinaria (del que hallare en la cosa dada por vidas) sucediendo en ella con derecho de a quien se dio, estas vidas se suelen nombrar segun las partes se conuienen, vnas vezes copulatiuamente, y[1615] estas todas son hauidas por vna, la del que mas biue, como si vno nombra a si, y a su muger, y a su hijo es como si nombrasse al que de todos mas biuiesse, por que la copulatiua se resuelue en disjuntiua, otras vezes se nombran consecutiuamente, como si vno nombrasse su vida, y el defuncto, la de su hijo maior, y despues de aquella de su nieto, y assi consecutiuamente, en esto no hai regla mas de la voluntad de las partes en que se conuienen,**[104r]** solo se aduierta, quando la copulatiua es pura copulatiua, o quando es equiualente a disuinctiua, y se resuelue en ella, por que suele hauer mui grandes disparates de no aduertir se esto, mas que sera quando la cosa esta dada por[1616] vida de algun absente, que se ha de hazer? en esto he visto mucha duda en algunos casos, por que se quieren fundar en la presumpcion de la Lei, que se presume el hombre biuir a cumplimiento de. C. años (si lo contrario no se prueua) esta duda es mui clara a quien supiere resoluer las questiones a sus principios, el que pide la cosa, fundando su derecho[1617] en alguna qualidad, la ha de prouar, si yo (que soi el señor de la cosa dada por vidas) la pido a quien la possee, diziendo que es muerto aquel cuia vida se nombro, tengo de prouar la muerte de el que digo ser defunto, como si el cessionario de vn clerigo, a quien pagan pension, la pide en nombre de su parte, ha de prouar, que es biuo aquel con cuio derecho litiga, mas si a el se la pidiessen, hauian le de prouar que era biuo. Esto basta en quanto a este Arrendamiento, que impropriamente se llama Censo de por vidas, o Censo perpetuo. Pareceme que queda bastantemente explicado lo que prometi que notaria en la segunda parte, passo a la tercera, donde se ha de tratar la materia de este Censo.

¶ Lo primero, pregunto si se puede lleuar[1618] con buena conciencia, el Comisso (llama se Comisso, quando por no pagar el Censo de cada vn año, y retener lo tres años al seglar, o a la Orden dos) cae la heredad en Comisso, y se pierde, y la puede tomar el señor de el directo Dominio por cosa propria. Respondo, que mui bien lo puede hazer, y sin ningun escrupulo, por que es pena legal (o conuencional aprouada por la Lei) y ninguno haze agrauio a otro, en vsar de su derecho, especialmente quando el agrauiado lo puede remediar, y no quiso, ansi en nuestro caso, pudo el Censualista remediar lo pagando, y si no lo hizo, sea a su daño, entienda se esto, quando el señor de el Censo no hizo fraude para ha[1619]zer caer en Comisso la heredad, por que ental caso, no la podria tomar con buena conciencia, ni aun con mala si se le prouasse, no por la pena, sino por la fraude, como seria si viniendo se lo a pagar, dixesse que no importaua, que bien se lo podia tener, o hiziesse aprisionar o esconder a el Censualista (donde se le passasse el tiempo en que hauia de pagar) y caiesse en Comisso la heredad, o otros casos semejantes que a sabiendas dexo, por que no tengan en mi maestro, los que le tienen harto suficiente para estas cosas en el demonio.

¶ Otra Question harto importante se ofre[1620]ce en este Contracto, Si se dara en el, engaño en la mitad de el justo precio (quando le huuiesse) por la parte afirmatiua (hai Razon) que mucho tiempo me tuuo conuencido. La Lei da el Engaño de el justo precio en el Contracto de Vendida, y tambien en el de Loguero, pues si el Censo Enfyteusis es vno de estos dos Contractos, o Compuesto de entrambos, no se excusa de que le competa la Action que[1621] a cada vno de su originals, a entrambo juntos es comun. Mas no obstante esta razon, resolutamente se ha de tener lo contrario, que[1622] no se puede dar Engaño en este Contracto, la Razon es, por que de naturaleza de esta Action es, que sea comun a entrambos contraientes, mas de parte de el que da a Censo, no puede hauer engaño, luego ni Action del. Esta razon se aduierta mucho, por que declara la substancia de este Contracto, y lo que arriba dixe, que la paga de el Censo quasi no es de substancia, alomenos no lo es el ser poco o fer mucho, que es en lo que puede estar el Engaño. Demos, que la casa que vale. M. ducados, se da a Censo por vna taça de agua en cada vn año, o por vn marauedi (que si en algun caso ha de hauer Engaño es en este) no es engañado el que lo da, por que quanto menor es la pension ordinaria de cada año, tanto menos se diminuie el valor principal de la cosa, y tanto mas dan por ella quando se vende, y tanto maior es la Decima que le dan quando se vende. Por manera, que todo lo que pierde en la pension ordinaria de muchos años, auentaja en la Decima de sola vna Venta, y por esto por baxo que sea el Censo que se paga, no puede ser engañado el señor de la cosa censuada. De esto tenemos marauillosas Ila[1623]ciones, la primera, que tan de substancia de este Contracto es la Decima, como la paga de el Censo, por que en entrambas cosas (y**[[104]v]** no en la vna sin la otra) consiste el valor de la cosa acensuada, que es el vn Extremo, que se[1624] opone a la cosa acensuada, como el Precio a la cosa vendida, o el Loguera la cosa arrendada. La segunda Ilacion es, la Razon por que en el Censo al quitar no se da Decima, ni se puede lleuar, por que la paga de el Censo al quitar es parte Quota, o Proporcional de la suma por que se da, y assi derechamente se opone a ella, sin hauer se de aiudar de otra cosa distincta de si misma, como es la Decima, que en el Enfyteusis suple el defecto de la paga ordinaria, por que si en el de al quitar huuiesse Decima, todo lo que ella mas vale abaxaria de la fuerte principal, y assi seria fraude a la Lei, que haze proporcion de la suerte[1625] principal a el Censo ordinario que por ella se paga. Pongo exemplo, paga vno vn ducado por. XIIII. que recibio al quitar, este Censualista vende

la cosa acensuada en. X ducados, paga. I. de Decima, he aqui donde las quatorze ganan dos, contra lo que la Lei manda que no ganen sino vno. De esta misma razon queda respondido (a lo que muchos suelen dudar, y ninguno ha respondido) por que no se limita precio cierto a el Censo Enfyteutico, co[1626]mo a el Censo al quitar. La razon es, por que la Decima que hai en el Enfyteutico, le tiene en cuerda, y tiempla el mas o el menos de el Censo por que la cosa se da, y como esto sea incierto, que no se puede reduzir a regla cierta, conuiene que cambien lo sea el precio de el principal, lo que no es en el Censo al quitar, que como no hai Decima que cause a quella incertidumbre, o corrija la que el Censo causare, conuino dar se regla cierta en el principal, a la qual se proporcionasse el Censo que por el principal se diesse, y este piensan algunos, que no le puede reduzir a igualdad, por valer mas el dinero en vna parte que en otra, lo qual es grandissimo error, por que la proporcion que hai de el Censo a la suerte principal por que se paga, en todas partes es vni[1627]forme, assi no puede ser causa de diformidad, que si. XIIII. ducados valen poco en Piru, tambien vale poco vn ducado que por ellos se paga, y si valen mucho en Galizia los XIIII. tambien vale mucho el vno que se paga de Censo, demanera que es vniforme en todas partes, siendo en vn mismo lugar el recibo y la paga, lo que no seria, si el principal se recibiesse en vna parte, para pagar en otra, si en estas partes huuiesse diformidad de mas o menos en el valor de el dinero, como si se recibiessen. XIIII. en Piru, a pagar. I. en Galizia. Continuando esta materia, doi otra razon (de las que yo llamo inconuencibles) para la misma diferencia que voi tratando. En el Censo[1628] al quitar (aunque queramos dar Directo Dominio, que no podemos) no puede ser en mas quantidad de la suerte principal que sobre la cosa acensuada tiene dada, aunque la cosa valga mas. Por manera, que si sobre vna casa que vale. M. ducados, tiene vno dados a Censo. C. ducados aquellos terna de Directo Dominio, y no mas. Vende se esta casa por los. M. ducados que vale, si lleuasse Decima entera, no puede ser que la causa limitada produzga efecto sin limitacion, y que el Directo de. C. ducados lleue tanta Decima como el Directa de. M. Pues hemos de dezir, que lleue la Decima a respecto de el caudal que tiene dado, ya tornamos a dar en el baxo que antes, de que todo lo que la Decima vale, baxa el caudal menos que la Lei manda de a I. por. XIIII. Esta razon para mi es vrgentissima, y para el que no lo fuere, creo que sera por no entender la. Confirmando la mas, digo absolutamente, que no se puede dar Directo Dominio en el[1629] Censo al quitar, por que si se diesse, hauria, de ser (como esta dicho) limitado por la quantidad de el principal que tiene dado, por que en lo de mas que la casa vale, el señor de ella no lo pudo perder sin hecho suio, ni ganar lo el que no lo deduxo en Contracto. Demanera que a lo mas y peor hemos de dezir, que el Censualista señor de la casa perdio tanto de su Directo Dominio, quanto fue el caudal que le dieron a Censo, y aquello que el perdio, gano el otro que se lo dio, pues el Directo Dominio consiste en Derecho, y por el consiguiente es indiuisible, y no puede estar sino en v[1630]no, o en muchos que representen a vno, los quales bien pueden diuidir lo que por el Derecho consiguieren, mas no el Derecho por do lo consiguen. Sigue se inconuenciblemente, que el Directo Dominio de la casa siempre se quedo con el señor que le tenia (antes que **[105r]** recibiesse el dinero a Censo, y quien se lo dio, ninguno adquiere. Pues si no hai Directo Dominio, no hai Decima, que es consecutiua a el Derecho de retractar, ni retracto. De[1631] donde tenemos en resolucion, que en el Censo al quitar no se da Directo Dominio, ni Derecho de retractar la cosa acensuada por el tanto, que son los efectos de el Censo Enfyteutico. Hasta aqui me he querido alargar en la materia de esta Ilacion, por

que en ninguna parte mejor que en esta se pudo assentar la proporcion que hai entre el Censo Enfyteutico y el Censo al quitar. Torno a la question principal de el Engaño en este Contracto, que en el vn extremo de el señor de el Directo tengo demonstrado que no le puede hauer. Vengo a el otro extremo de el Censualista, el qual no le ha menester, si quando quisiere puede[1632] dexar la cosa acensuada, como en la Question siguiente se disputara. Mas si el Censualista quisiesse intentar esta Action, no le excluira la Excepcion que a el señor de el Directo Dominio, por que de la Decima el ningun prouecho saca, que aquella toca a pagar a el Comprador, y de pagar el Censo demasiado, mas que la cosa renta, se le sigue daño.

¶ Antes que proponga la Question que quiero disputar, referire (como arriba prometi) las palabras que el Emperador Iustiniano (en[1633] el Titulo de Loguero en su Instituta) escriue de este Contracto, que formalmente son estas.

¶ Mas por que entre los antiguos hauia duda de este Contracto qual fuesse, y de vnos era juzgado por Loguero, de otros por Vendida. El Emperador Zenon hizo Lei, que estatuio propria naturaleza de el Contracto Enfyteutico, que ni se inclina a el de el Loguero, ni a el de Vendida, sino que en sus proprios pactos se sustenta, y si alguna cosa particularmente fuere concertada, aquello valga como si fuesse pacto natural, y si no huuo concierto sobre el riesgo de la cosa, si toda pereciere, sea el peligro a cuenta de el señor, mas si fuere particular, tal daño perteneçca a el Enfyteuticario, de el qual Derecho vsamos.

¶ Estas palabras son de el Emperador, en[1634] las quales quisiera la misma claridad que desseo en la Lei de la Partida, y en entrambas funda la Question que quiero mouer. Pregunto si este Contracto es igual a entrambas partes? Quiero dezir, si como el señor de el Directo puede tomar la cosa acensuda a el Censualista (que esta tres años sin pagar le) si el Censualista podra (queriendo) dexar le la cosa acensuada. Esta es vna parte de la Question. La otra es, si el señor de el Directo le podra exe[1635]cutar por la pension de cada año, o estara obligado a esperar los tres (que la Lei da) para poder le quitar la cosa, esto es en efecto preguntar, si la pena de Comisso se introduxo en[1636] fauor de entrambos contraientes, o de solo el señor de el Directo, por que si es pena legal, no puede darse otra contra el Censualista, ni por el consiguiente cobrar de el, y si se cobra del ante de los tres años, y le toman la cosa acensuada para paga de el Censo, ya no me daran caso en que la pena de la Lei se pueda verificar, por que nunca allegaran los tres años de la Lei, si cada año cobran, ni los diez dias que[1637] se dan en fauor de el Censualista, esta es vna question subtilissima, y que por ninguno (de quantos he visto) ha sido tocada por el lado que yo la toco, que es el que ahora dire, Para declaracion de el y de la dificultad que pongo, es menester inquirir primero, si la Obligacion de pagar el Censo, es Personal o Real, y si la Action de el cobrar le, es Personal, o Real, ninguno haura que no seria de mi, por que pongo en duda la cosa mas notoria que hai en el Derecho, que es ser esta obligacion y la Action (que nace de ella) Reales, y que consisten en la misma cosa, y ser Hypoteca[1638]ria la mas fuerte que hai en todas las Hypotecas, por que depende de la misma cosa, dada con aquella condicion, y esta es la causa de que siempre queda el Directo Dominio de ella en quien la da, si esto es ansi que es Real, forçosamente hemos de dezir que se ha de pedir a la cosa, y no a la persona que la tiene, la qual no ha de ser compelida a defender la, no queriendo, pues si para la paga de el Censo (que siendo la Action Real, no se puede cobrar de otra parte, sino de la misma cosa) se ha de vender, en vendiendo la, o sacando la de poder de el que la tiene, o perturbando le en qualquiera manera, queda libre de la obligacion que tenia por tener la cosa, y por el consiguiente siempre que la quiera dexar,

puede, veese co-**[[105]v]**mo si me dan que la Obligacion es Real, forçosamente ha de ser la Action que de ello se sigue Real, y como no es mui de reir lo que pregunto, ni lo que yo dificulto. Este es el lado por donde dixe que ponia la dificultad, la qual dexo en pendiente para los Iuristas y Teologos (que de mi se hauran reido) que la decidan y les quedo este nudo que desatar, como Vergilio dixo a Asconio Pediano que de[1639]xaua a los Grammaticos, quando no le quiso declarar aquel Enygma de las Bucolicas, donde no se parece el cielo mas de tres varas?

¶ De esta Question nace (o por mejor de[1640]zir concurre) otra importantissima, Si a la paga de el Censo se puede hypotecar, otra heredad de el que la recibe. Exemplo, yo tomo a censo vna viña, hypoteco a la paga de los censos vna casa mia, pregunto si por los censos corridos, podrian executar en esta casa, la[1641] absolucion de esta Question depende de la absolucion de la passada, por que si la Action que tiene el señor de el Censo es Real, no puede recebir otra Action Real para corroboracion de aquella, la razon de esto podria ser, que aunque la pidiesse a los mas estirados Teoricos (quiça por ser cosa baxa) no caiessen en ella, alomenos no creo que la hallaran, en ninguno delos que han escripto Actiones desde Dino, hasta ahora, y hago contra mi costumbre este encarecimiento, por que es el fundamento por donde destruio todas las Vsuras que hai en el Censo al quitar. To[1642]das las Actiones (como hemos visto) son Reales, o Personales, o Mixtas (que quiere dezir compuesta y Mezclada de Real y Personal) los exemplos de cada vna de estas actiones vimos arriba. A hora tornando a nuestro proposito, digo que Action Personal bien puede concurrir con otra Action personal, como si yo me obligo de dar. M. ducados, esta Action es Personal, y puedo dar fiadora Ioan, que[1643] quando yo no los pagare, los pagara, esta fiança es Action Personal, y puede concurrir para la seguridad de la primera (como hemos visto en el Titulo de las Fianças) mas tomemos vna Action Real pura, y sea vna Hypotecaria de Dote no estimado, da vna muger a su marido en Dote vna casa, esta obligacion (que tiene el marido de restituir la) es Real, y Real la Action que por ella compete a la muger, digo que no se puede dar otra Obligacion Real para aquella cosa, ni este marido[1644] puede hypotecar a la restitucion de ella, otra hazienda, por queda obligacion Real que la muger tiene, se funda en la propria cosa, y la acompaña a donde quiera que vaia, quando se huuiere de restituir, la muger la puede sacar donde quiera que la hallare, sin tener necessidad de coadjuuar se de otro Derecho extrinseco (fuera de el intrinseco que tiene dentro de la misma cosa) Por manera que la Action Real es impossible juntarse con otra Real, para validarla, o ser validada de ella, por que la Action Real perece con la cosa, y esta cosa en que ella se funda, o es biua, o no,[1645] si es biua, ella misma de si tiene el derecho de ser pedida, y el señor de la Action tiene el derecho de pedir la. Mas si la cosa es perecida no tiene derecho de pedir la, pues con ella se perdio. Bien creo que a el Lector no mui atente, o mal diestro en la contemplacion de el Derecho, le parecera todo esto Sofismas, o las Questione (que yo llamo Metafisicas) impertinentes a otro fructo, mas que a vana ostentacion de el que las pone, y me pediran, como en todas las Obligaciones Reales el Dere[1646]cho admite Hypotecas para la firmeza de ellas. A lo primero digo, que los combido para el fin de la plana que van leiendo, donde entenderan el fructo de la Question. A lo segundo, que entienden mal las Hypotecas que me alegan, por que la Obligacion Real de Hypoteca que vno haze de sus bienes, viene para fiança de Obligacion Personal, y entonces se ha[1647]ze la Comission de la Action que llaman Mixta, la qual se haze de Personal y Real, y esta bien se puede dar, y las Leies la admiten. Creo que por exemplo sere mejor entendido,

por que querria reduzir todo lo que trato a terminos palpables, que los mas bachilleres (que son los que menos saben) me puedan entender, retengo el mismo exemplo de el Dote que arriba he puesto. La muger dio en Dote a su[1648] marido vn hato de ganado, este marido se obligo a la guarda y beneficio de ello, y hypoteco vn oliuar por expressa hypoteca, de mas de la que el Derecho le da a la muger. Este marido quemo el ganado dotal, o lo dissipo, o **[106r]** mal barato. Demanera que al tiempo de la restitucion del Dote,no se puede cobrar, digo que la Action Real hypotecaria que le compe[1649]te a la muger, no es de directo, sino es defecto de la Action Personal que le pertenece, contra el marido y sus herederos, por que si ellos quieren pagar llanamente la cosa, quien haura que diga, que le puede pertenecer a la muger la Action Real contra el oliuar, ninguno aunque mas desatinado sea, y si ella dixesse, quiero ser pagada de el valor de mi hato de ganado, de este oliuar, y no de otra parte, repeler la han el marido o los herederos, con pagar le el valor de el hato de ganado. Mas si el hato de ganado fuera biuo, no pudieran repeler la con quererle dar el precio, y retener el dicho hato, por que tenia Action Real sobre el ganado. Demanera que la Action Real de el oliuar, era en subsidio de la Action Personal que el marido hizo, y no inmediatamente a la Real de rebaño. De esto[1650] resulta entendido, que no pueden aiudar se, vna Action Real de otra Real, si no fuere Personal a Real, o quando la vna Real va en subsidio de la Personal. Aplicando esto que he dicho a nuestra Question (en que pregunte, si podia vn Censualista obligar realmente alguna heredad a la paga de los Censos corridos) dixe que la absolucion de esta Question dependia de la primera, por que si la Obligacion de[1651] pagar los Censos corridos es Real, y la Action (que el señor de el Directo tiene contra el Censualista) es Real, ninguna duda hai, sino que no puede obligar otra cosa por Obligacion Real, para la paga de los Censos corridos, porque no pueden concurrir las dos Actiones Reales, de la cosa acensuada y de la cosa hypotecada, si no fuesse mediante la Obligacion Personal de el Censualista, el qual si la Obligacion de la cosa acensuada es Real, y la Action que pertenece a el señor de el Directo es Real, queda libre de la Obligacion Personal, y por el consiguiente no queda obligada la cosa, que en subsidio de su Obligacion Personal hypoteco. Sino que en resolucion (hablando baxo de la condicion que siempre voi tratando) el señor de el Censo cobrara de la heredad acensuada los censos corridos y no de otra parte.

¶ Otra question (no menos dificultosa y de[1652]pendiente de esta) se ofrece de su resolucion, ya tenemos demonstrado clarissimamente y entendido, que dos Obligaciones Reales no se pueden juntar (para aiudarse la vna de la otra.) Debaxo de esto Pregunto, si quando da el señor de el Censo la cosa Enfyteusis, si podra hazer a el Censualista, que con la misma heredad que le dan, mancomune otra suia, para que el Censo caia sobre todo, y entrambas heredades queden acensuadas. Esta duda (pue[1653]sto que parece la misma que la passada) es diferente, por que aunque dos Actiones Reales distinctas no se pueden mezclar, para hazer vna Action Mixta, bien se pueden juntar para hazer vna Action simple. Pongo exemplo en cosas naturales. Tomo dos vasos lle[1654]nos de vna misma agua, aquellos dos son distinctos, si echo agua de el vno en el otro, no se podra dezir aquella agua mezclada, por que toda es vna, y si entrambos vasos los junto en vno, todo se dira vna agua, y no dos aguas mezcladas. Assi es en las Actiones, que la personal y Real si se juntan, se dizen mezclarse, por que como son diferentes naturas, en la mezcla que de ellas se haze se conserua la de entrambas, mas si las dos Actiones son Reales se haze todo vna misma cosa, como vimos en las aguas. Esta es la diferencia que hai en estas dos Questiones, y esta es mui importante, tanto como la

que mas en esta materia, por que los señores que dan cosas a Censo, quieren assegurarle (quanto les es possible) a el principio, y entienden que todo lo que entonces se haze, va con buena conciencia hecho. En respuesta de esta Question digo reso[1655]lutamente, que no le puede hazer con buena conciencia, y si se haze es contra conciencia, y contra naturaleza de el mismo Contracto, la razon esta clara, por lo que arriba he dicho, la naturaleza de este Contracto consiste en quatro cosas substanciales, que son, el que da[1656] a Censo, y la cosa que da, y el Censualista, y el Censo que por ella paga. Como en la Vendida, y en el Loguero interuienen las mismas quatro cosas, que son Vendedor, cosa vendida, Comprador y Precio. Arrendador cosa arrendada, Conduzidor y Arrendamiento. En nuestro exemplo. Si el Censualista da su propria cosa, para que el se la torne a dar a**[[106]v]** Censo, con la que a el le dan, ya el recibe a Censo su propria cosa, y el otro da a Censo la cosa agena, y este Contracto se comporna de Donacion, y de Vendida que son dos Contractos contrarios, y nacera vn tercer Contracto [1657] monstruoso, segun arriba hemos visto. Si dizen que no es sino para seguridad de el Censo, ya damos en el holo de la Question passada, lo qual esta claro por la razon, y mas por el exemplo. Pongo por caso que este Censualista no pago el Censo (tres o quatro años) por donde caio en Comisso, todo aquello sobre que estaua el Censo cargado (que es la heredad que el recibio y la que dio suia sobre que el Censo se cargasse) luego ya el señor de el Directo Dominio lleua por los Censos no pagados, mas que dio, y la Action Real que no podia darse en el señor de el Directo para cobrar los Censos corridos, se da para sanear su propriedad misma, y por el consiguiente es Contracto monstruoso. La resolucion sea que no[1658] se puede mezclar cosa de esta vida, directe ni indirecte, sin corromperse el Contracto. Esta es la Question mas importante que hai en esta materia, por que es el fundamento de los Censos al quitar, y en aquel Titulo me he de referir a esta, y conuiene que en ella este mui diestro, el que lo quisiere, estar en aquel Contracto, por que hasta satisfazerse de esta resolucion, ninguna de las que a el le pusieren le pueden satisfazer, y assi mismo en la combinacion delas Actiones Reales y Personales que he puesto, por que si no las he explicado como conuenia, y yo desseo, cada vno busque la razon que mas le satisfaga, por que no satisfecho de lo que yo pongo por Principio demonstrado, no puede passar a delante, ni le traera fruto lo que de estos Principios yo pretendo inferir. ¶ De entender se mal la materia[1659] de la Decima, y el efecto por que la Lei la introduze hai muchos errores en la Practica, que derechamente se oponen a la Lei. Quando el Censualista quiere vender la cosa acensuada, parece juntamente con el Comprador ante el señor de el Directo, y dan le noticia de el Contracto que quieren hazer, y declaran con juramento el precio de el Contracto, y desde que haze esta diligencia le corre el termino de la Lei, y no antes. Esto digo que es contra la Lei, y en notable agrauio de el Vendedor, a quien la Lei no obliga a manifestar el Comprador. Esto prueua la parte final en aquellas palabras (y passado este tiempo, la pueda vender[1660] a quien quisiere, como no sea Orden, o otro hombre mas poderoso. &c.) He aqui donde passado el termino de el retractar, da licencia el Derecho a el Censualista, de vender la a quien quisiere, luego no hauia Comprador limitado, de quien se haia de dar noticia a el señor de el Directo, por que si le huuiera, a aquel solo y no a otro se huuiera de vender, pues para el solo se pidio la licencia, y cada vez que se mudara el Comprador huuieran de dar nueua noticia. Demanera que (conforme a la Lei)[1661] el Censualista que vende, no esta obligado a mas, que simplemente dezir a el señor de el Directo, que quiere vender la heredad acensuada por tanto precio, que por ella le dan, que vea si la quiere sacar por el tanto, y no

ha menester jurar lo, pues que la Lei no le obliga a ello, ni en aquello le puede hazer fraude, por que si le señala poca quantitad en el precio, por aquella poca quantidad la puede tomar por el tanto, y si señala mucha, conforme a aquella le ha de pagar la Decima, y quando se la pagaren, puede el pedir que juren, no solamente el Comprador y Vendedor, mas todos los que de la venta tuuieren noticia, y el quisiere presentar. Opornaseme a esto, que la[1662] Lei manda que no se venda a otro mas poderoso, yo lo confiesso, mas no haze la Lei a el señor de el Directo juez ni arbitro de quien es mas o menos poderoso, como le haze arbitro de tomar la cosa por el tanto, o dexarla, si le parece que el nueuo Censualista es mas poderoso, quando le viniere a hazer reconocimiento podra alegar ante el juez lo que le conuenga, y alli se tratara si lo es o no, y quando lo fuere, tornarse ha la heredada el Censualista primero, o dar la ha a persona que no sea contra la Lei. Este es el fructo de esta Question, por que es mucho daño de el Vendedor hauer de dezir a quien vende. Otro con[1663]trario se me podia oponer de la Lei de el Retracto, que manda que las partes juren, mas no haze a este caso, por que es contra la letra de nuestra Lei, y el Retracto del señor de el Directo, es diferente de los de mas Retractos[1664]**[107r]** el Derecho assi en el tiempo como en la forma, porque los demas tienen nueue dias so[1665]lamente, y el señor de el Directo dos meses, y no le obliga (como a los demas) el Derecho que jure que le quiere para el, quiera la para quien la quisiere, se le tiene de dar, sin tomar le otra cuenta, mas de que pague aquello, en que el señor de el Vtil dixere que la tiene vendida, y este Retracto tiene otra notable diferencia a todos los demas, que durante el tiempo de el Retratar, no se perficiona la Venta, sino que retractando la la toma de mano de su[1666] Censualista, y no de el nueuo Comprador, lo que no es en los otros Retractos, que no tienen lugar de se hazer sino quando la Venta estuuiere perficionada, y se haze de mano de el Comprador, y no del que vende, este es vn efecto marauilloso, de grande importancia para vna Question (dudada y mal acertada de los que la tratan) Dixe arriba, que (de costumbre[1667] de el Reino) el Vendedor paga la Decima y no el Comprador, pregunto, Retratando el señor de el Directo la cosa acensuada, si al pagar al Vendedor el precio, se hara pago de su Decima? parece que si, porque el Censualista que vende, ha de hauer de el nueuo Comprador el precio entero de la cosa, y dar la Decima de ella al señor de el Directo, de mañera que quedan en su poder. IX. Decimas de las diez que monta el Todo, pues si estas le da el señor de el Directo, ninguna cosa le defrauda de lo que el ha de hauer, y hauerlo de vna mano, o de otra, es cosa extrinseca de el Contracto, no obstante esto, resolutamente se ha de tener lo contrario, quele ha de pagar el precio de la heredad por entero, quando el señor de el Directo la retracta, el es el Comprador, luego confundese la obligacion de de[1668]uer la Decima, con la Action de pedirla (que por ser cosas repugnantes no se pueden dar en vn subjecto) y assi confundidas, no queda al Señor de el Directo Action de pedir, lo que quando la tuuiesse el mismo hauia de pagar, que es el Reconocimiento, esta razon no tiene respuesta, porque la Decima (de su naturaleza) se da porel reconocimiento que haze el[1669] Comprador, pues si el señor de el Directo la retracta, no hai Compra, ni por el consiguiente Reconocimiento, que cessan las causas de donde procede el efecto de la Decima, y la costumbre de pagarla el Vendedor por el Comprador, no altera el Derecho originario dela Decima, ni se ha de estender la Lei contra si misma. Mas que seria si vendiesse el Vendedor horro de la Decima (que es quando el Comprador se obliga a pagarla) digo por la misma[1670] razon, que si se declarasse assi a el señor de el Directo, y el retratasse la cosa, ha de dar el precio entero, y mas la Decima, porque en este caso la Decima es parte de el precio, y lo

que ella vale es visto hauer abaxado el Vendedor de el precio, y por esta misma razon sino la retrata, le han de pagar Decima de la Venta y de la Decima, porque todo es precio.
¶ Vltimamente respondo a otra Question[1671] dudosa entre muchos, si puede el Censualista vincular la cosa acensuada, para que no se venda, comunmente dizen que no puede, porque empeora el Derecho de la propriedad, que no se contratando no haura Decimas, Resolutamente se ha de tener lo contrario, sino que (como no sea a quien la Lei prohibe) se puede vincular, porque la Decima es cosa extrinseca de el Contracto (como hemos visto) porque quien vincula no prohibe que no se pague la Decima, quando se venda, sino que no se venda, mas si de hecho, o con licencia se vendiere, deuerase la Decima, la razon desto tocare mas cumplidamente en el Titulo siguiente.

De el Censo al quitar

TITVLO II.

CAP. I.

EN estos Reinos no se de Censo[1672] al quitar, ni se tome del Rei, ni de otra persona, a menos precio de a quatorze mil marauedis el Millar, ni Escriuano haga Contracto de Recibo a menos quantidad que esta, so pena de priuacion de oficio, y todos los Censos dados antes desta Lei, si estan impuestos a menos quantidad, se han de reduzir a la dicha tassa, sin embargo de qualquiera costumbre, antiguedad o Escriptura, o Fuero de la tierra que en contrario se alegue, y a respecto de la quantidad que quedare despues de reduzido, se hagan las pagas que de ay adelante se hizieren.
¶ Esto mismo se entienda y guarde en los**[[107]v]** Iuros que el Rei huuiere vendido antes de la Data de la Lei, o vendiere despues de ella.

CAP. II.

NIngun Censo ni Tributo al quitar se pue[1673]de imponer para que se haia de pagar en pan, vino, azeite, ni en leña, ni en carbon, ni en miel, cera, xabon, lino, gallinas, o tocino, ni en otro genero de cosas que no sean dineros, y los Contractos que se huuieren hecho, o hizieren de ay adelante, se ha de reduzir el dinero que se huuiere dado por el Censo de las tales cosas, a respecto de quatorze mil marauedis el Millar, para que se pague en dinero, y no en las dichas cosas.
¶ Esta Lei esta como en el Original, su declaracion se vea en la Anotacion.

CAP. III.

LA Lei antes de estano se pueda renunciar,[1674] y las Iusticias no den lugar a que se haga fraude a lo en ella contenido.

CAP. IIII.

SI alguno impusiere sobre su heredad algun[1675] Censo, con condicion que si no pagarea ciertos plazos que caia la heredad en comisso, que se guarde el Contracto, y se juzgue por el, puesto que la pena sea grande, y mas de la mitad.
¶ Esta es la Lei. LXVIII de Toro, y va a la letra, como esta en el Original. Vease en la Anotacion.

CAP. V.

QVien impusiere Censo sobre alguna he[1676]redad que esta acensuada, declare los Censos y tributos que hasta entonces tuuiere, a aquel a quien le impone de nueuo, so pena de boluerle la quantia que recibiere por el Censo, con el dos tanto.

CAP. VI.

EN todas las ciudades, villas y lugares de[1677] estos Reinos (que fueren cabeça de Iurisdicion) haia vn libro en poder de vna persona honrrada, en que se registren todos los Censos, Tributos, Hypotecas, y los Contractos de esta qualidad, y no se registrando seis dias despues que fueren hechos, no hagan fe ni prueua, ni se juzgue conforme a ellos, ni sea obligado a cosa alguna ningun tercero posseedor, aunque tenga causa de el Vendedor, y este registro no se muestre a persona alguna, sino que el Registrador (a pedimiento de el Vendedor) pueda dar fe, si hai algun Tributo o Venta, o si no le hai.

Anotacion de este Titulo.

LA materia de el Censo al quitar de si propria es de las mas difficiles que hai en el[1678] Derecho, porque (como cosa nueuamente introduzida) aun se ignora que Contracto sea, y por cuia naturaleza se haia de juzgar, y esta dificultad puesto que es suprema, es muy menor que otra en que nos han puesto las diuersas opiniones delos Doctores que de el han tratado, los vnos con su autoridad y credito han hecho guerra a los otros, y como los hijos de Cadmo, destruidose a si, mas no instruido al Lector, yo me tuuiera por muy contento, si (como el discipulo del Musico Timoteo) no tuuiera principios de otro quien mi Escriptura leiera, porque mi trabajo fuera senzillo en declararle lo que siento, y no doble en [1679] contradezirle lo que otros sintieron, de esto me apartare quanto pudiere, y la razon que hauia de dar en el principio, dare al fin de la Anotacion, quando, bueno o malo lo que huuiere hecho, el Lector lo haia visto. La orden[1680] que terne sera, ante todas cosas declarar las Vsuras Romanas (y cuenta que ellos tenian en sus interesses) en que nuestro Censo se funda, tras esto la Origen de el Censo y naturaleza de el Contracxto, la qual disputare por sus Conclusiones, a esto seguiran los Iuros Reales, y Censos de por vida. Vltimamente declarare la Extrauagante de Martino. V. y en el fin resoluere toda la Materia.

Vsuras Romanas antiguas.

VSan los Mercaderes vn genero de Con[1681]tractacion, que llaman a tantos por ciento de el caudal que contractan, como si el Empleo es de. CCC. ducados, conciertase que le den a.X. por. C. de ganancia, hanle de dar trecientos y treinta, esta es la cuenta, de a tantos por ciento, la misma es. De quien da, o toma dineros a Cambio, que se conciertan de Fe[1682]ria a Feria dar cinco por ciento, es que pagando el caudal que recibe, en la Feria donde le ha de pagar ha de dar con cada ciento de los que recibio, aquellos cinco mas, que es el Cambio, al tanto hazen los Vanqueros que dan cedula de dinero de vn Reino a otro, y las Imposiciones de hauerias, de Mercaderes (de que**[108r]** se haze mencion en las Leies del Consulado de Burgos) esta cuenta es hallar vn numero,[1683] que mida la proporcion que hai de la ganancia al caudal, como el primer exemplo de diez por ciento, es la proporcion de vno a diez, porque la misma proporcion hai de vno a diez, que de diez a ciento, El Censo al quitar (como luego veremos, se introduxo en estos Reinos despues de el año de. M.D. y como[1684] cosa nueua, que no estaua puesta en orden, por las Leies (que siempre tratan de lo que mas le vsa) no hauia regla cierta de el Interesse a que se hauian de dar, y como era medido por la codicia de quien daua el Censo, y por la necessidad de quien lo recibia, hauia tanta diformidad como adelante escriuo, hasta que vino la Lei (que hemos visto en este Titulo) y regulo todos los Censos al quitar que en estos Reinos antes de ella se houiessen dado, o despues se diessen, que no puedan ser menos de a quatorze mil el Millar, que es dezir, que de la moneda vniforme que se dan quatorze pieças, se haia de pagar de Censo en cada vn año vna pieça de aquellas, mientras no se quitare, Lei justa, santa, y bien acordada, el artificio que pudieron tener para hazerla, y el que se[1685] deue guardar en casos semejantes, es considerar si por aquel caudal se comprara vna viña, (o vna tierra) labrandola medianamente que rentara, y aquella Renta partirla, que quedasse sustento al Rentero, y alguna ganancia, y lo demas darlo al señor de el caudal (que corresponde a esta heredad imaginaria que he fingido) como si ella arrendara al Censualista, este es el natural efecto de el Censo al quitar, que[1686] dara grandisima claridad a la materia. La Lei tasso esta proporcion, que en quatorze años iguale el Censo a la fuerte, o caudal donde procede, quatorze años son ciento y quarenta y quatro meses, para entender esta propor[1687]cion y las cuentas de Cambios que ya he dicho, declarare (con gran breuedad y diligencia) las Vsuras de los Romanos que daran mucha luz a lo que se ha de tratar, y a la Lecion de los Autores antiguos, para la qual son necessarias, aunque no ha de esperar el Lector de mi las Vsuras de el tiempo de la Republi[1688]ca Romana antigua, de quien haze mencion Tito Liuio, sino de tiempo de los Emperadores cuias Leies tenemos en el Derecho. ¶ Las mas comunes Vsuras que entre los Romanos se hallan, son Semisses, Trientales, Quadrantales, Bessales, y Centesimas. Los Romanos todas sus Vsuras y interesses hazian a el mes, como en Castilla se hazen las Rentas a el año, y las pagas por tercios de el año, su cuenta principal era a. XII. porque es numero perfecto, capaz de muchas partes Quotas en que se diuide, llamanse partes Quotas (que[1689] quiere dezir Quantas, y es Vocablo comun en Derecho) o Aliquotas, las partes proporcionales a vn Todo que juntas le componen al justo, o diuidiendo al Todo se resuelue en ellas, como. XII. tiene Dozauo, que es Vno,[1690] y Sesmo, que es Dos, y Tercio, que es Quatro (llamase en Latin Triente) y Quarto, que es Tres (llamanle Quadrante) y Mitad (que llaman Semis) que es Seis, mas en. XII. no daremos Diezmo ni Noueno en numeros enteros, sirue mucho esto para las cuentas que salgan enteras

y sin picos para la claridad, porque los Quebrados engendran confusion. Vsura Semisse es la que gana cada mes media pieça[1691] de. C. pieças que monte la suerte (que en Romance llamamos medio por ciento) da vno cien ducados a Vsura, respondenle cada mes medio ducado (que son seis ducados al año) de manera que en. CC. meses iguala la suerte a la Vsura (suerte se llama el caudal, y el aug[1692]mento, o ganancia es la Vsura) CC. meses son diez y seis años y ocho meses, reduzida esta Vsura a la cuenta de nuestros Censos, diremos que es mas de a diez y seis mil el millar, Estas Vsuras Semisses llamauan los Romanos (Ciuiles) que quiere dezir comedidas y puestas en razon, llamanse assi de Semis, que quiere dezir Medio, de aqui me parece que viene Xeme en Romance (por la medida que hai de la punta del pulgar a la del dedo segundo)[1693] quiere dezir medio, y deue ser medio Cubito (que nosotros llamamos Codo) era esta medida de largo, Pie y medio Romano, cada Pie es vna Tercia de Vara de medir, y assi sale el Xeme de vna mano razonable a Sesma y media, que es la mitad de vn Codo delos antiguos. Vsuras Trientales eran aquellas que se gana[1694]ua cada mes vn tercio por ciento de la quantidad que se daua, viene de Triens, que quie-**[[108]v]**re dezir Tercio de. XII que son quatro, estas para el que las recebia eran muy mejores, y de menos interesse que las semisses, Pongo exemplo que dio. C. ducados vno a Vsura Triental, cada ducado de a doze reales, gana cada mes vn tercio de ducado que son quatro reales, de manera que es dos reales menos que la semisse, estas en. CCC. meses igualan la fuerte, Trecientos meses son veinte y cinco años de manera que son a veinte y cinco mil el millar. De estas Vsuras Trientales habla la Lei III. en el Titulo de la Lei Falcidia en los Digestos que el señor Hermolao Barbaro gran[1695] Patriarca de Aquileia, muy maior por su doctrina y letras, Maestro vniuersal de todos, las declaro en las Castigaciones que sobre Plinio hizo, y de ella tomaron Socino el viejo, Vincencio Herculano, y Leonardo Porcio Iuristas nuestros, y de ellos toda la Escuela comun, porque hasta que Hermolao declaro aquella Lei, hauia estado encantada (como en otra parte dixe) y su declaracion nos abrio el camino, no solo para entender aquella Lei, mas todas las Vsuras, el caso de ella[1696] es, vn testador mando cierta manda perpetua, al Comun de vna ciudad, para que cada año se la pagasse su heredero, y el testamento fue tan cargado de mandas, que el heredero se huuo de valer de la Falcidia, dudaua se de este Legado perpetuo como se podria sacar la Quarta falcidia, si se sacaria dando le las tres quartas partes de lo que el Testador mando, como si mando quatro, que dandole tres a que suma se hauia de tassar, para sacar la Falcidia, responde el Iurisconsulto, que no se ha de sacar cada vn año, sino que es visto el Testador hauer dexado tanta suma en monton,[1697] quanta bastaua a las Vsuras Trientales de la Renta que mando en cada año. Esto es lo que dize la Lei, que para quando ella se escriuio, la entendian los niños (por ser lenguaje comun) y despues la variacion de los Tiempos hizo, que fuesse necessario el ingenio de Hermolao para entenderla, y assi declaro (como es la verdad) que el Testador era visto hauer mandado tanta suma, que a diez y siete mil el mi[1698]llar montasse la renta que mando, y de aquella suma se ha de sacar la Falcidia, de manera que en nuestro caso era visto hauer mandado ciento para sacar quatro de renta cada año, y de estos ciento hauia de sacar el heredero veinte y cinco por razon de su Falcidia, o dar setenta y cinco a la ciudad por la manda. De estas Vsuras hai mucha mencion en los Autores antiguos, Iulio Capitolino escriue de el Emperador Antonino, que por respecto de la Republica daua su dinero a Vsura Triental, por aprouechar a la gente menuda, y cierto el interesse es harto comedido, las demas Vsuras Bessales y Quadrantales (llamanse assi[1699] de Bes, que quiere dezir, dos tercios, y Quadrante vn quarto de doze) son faciles de entender

a este respecto, que como la Triental es cada mes el tercio de doze que son quatro, assi la quadrantal era cada mes el quarto de doze, que son tres de ciento, por manera que en trezientos meses igualeua la Vsura a la suerte, y salia a treinta mil el millar cada vn año, Bessales eran las dos tercias partes de doze que es ocho al mes a la misma proporcion que las demas, passo a las Centesimas que estas fueron[1700] entre los mismos Gentiles hauidas por desaforadas, eran quando cada mes se ganaua por Vsura vn entero de Ciento, que montaua la suerte como si dauan cien ducados a Vsura, se pagaua cada mes vn ducado, que salia doze al año, y estas Vsura en cien meses igualauan a la fuerte, y de aqui vinieron a llamarse Centesimas, porque en cien meses iguala la suerte, o porque cada mes renta el centesimi de la suerte, que todo es vno, Reduzido a nuestra forma de contar. C. meses hazen ocho años, y mas quatro meses, de manera que sale a ocho mil y trecientos y treinta y tres el Millar cada vn año. Estas Vsuras llamaron[1701] Nauticas, o porque los Marineros siempre tuuieron credito de gente mas desabonada que los otros, y assi las vsauan ellos, o porque como los peligros y riesgos de la mar son maiores y de menos seguro, que las contractaciones de la tierra, assi los interesses y ganancias son mas erecidos, y se deue mas interesse por ellos, estas son las Vsuras que los Romanos tuuieron, los quales las juzgauan buenas, o malas, por la quantidad del interesse que lleuauan, como he y a declarado, y como ahora en los Cambios, y siempre las constituian sobre dinero de contado tomada seguridad de la suerte

[109r] Origen de el Censo al quitar.

PResupuestas las Vsuras de los Romanos resta que inquiramos la naturaleza de este Contracto, la qual porne primero simplemente sin la prueua, y despues la prouare, porque el Lector no se confunda, al qual pido que de la Anotacion de el Titulo antes de este, vea la diferencia que note de este Censo al de Enfyteusis, sobre el hauer precio limitado, presupuesto que lo ha visto, es de saber que este Censo (a lo que yo entiendo) es tan nueuo en Castilla, que antes de los Reies Catolicos, y del destierro que hizieron de los Iudios, en el año de. M. CCCC. XCII. no hauia memo[1702]ria de este Contracto, alomenos yo no la he visto, puesto que con diligencia la he inquirido, de el Enfyteusis hallo mencion en el Fuero Iuzgo, por do se gouerno España antes que se perdiesse, y en las Partidas hallamos Leies de aquel Contracto, y en las Notas de la tercera Partida esta la forma de la Escriptura, y en Archiuos antiguos de Iglesias y Monasterios y entre seglares hallamos Escripturas de heredades que dieron, o recibieron a Censo Enfyteusis, mas de Censo al quitar ninguna he visto mas antigua del tiempo que he dicho, es verdad que fuera de estos Reinos los hai, mucho tiempo antes de esto que escriuo, es[1703]pecialmente en Alemania desde el tiempo de la Extrauagante de Martino. V. y en los Fueros de Valencia hai Leies de el Rei don Alonso conquistador de Napoles, que hazen mencion de los Censales de Gracia (que assi lla[1704]man los Censos al quitar, porla gracia que se da al Censualista de poderlo quitar pagando el principal) y como los Valencianos tienen Leies de el Rei Catolico y de sus Maiores, para este Censo, assi es cierto que las tuuieramos nosotros, si en este Reino le huuiera, y las mas antiguas Leies que de el tenemos, son las de Toro, que hizo el año de. M.D. IX. la[1705] Reina doña Iuana nuestra señora, este es vn vrgentissimo argumento para mi, y creo que como en tiempo que hauia Moros y Iudios, ellos dauan a Vsura, no hauia quien se acordasse de esta otra grangeria, porque la tuuieran por Vsura, mas como cessaron las Vsuras, porque echaron

los que publicamente las exercitauan, y en estos Reinos (y aun dentro de el Consejo Real) hauia machos Aragoneses, que tenian noticia de estos Censos al quitar, que en su tierra eran antiguos, dieronla a los nuestros, y por la necessidad que tenian a causa de la Vsura que les faltaua, la tomaron,[1706] y por esto (solo de ver el lugar en que entro) nos deue ser muy sospechosa: esto me parece de su origen, a quien otra cosa mas cierta hallare, no solo no le contradire, mas dexada mi conjectura seguire su doctrina como de Maestro. Vengo ahora a la naturaleza de este Contracto, al principio no tuuo precio limitado a que se diesse, como ahora le tiene, yo me acuerdo siendo mochacho ver los dar desde nueue mil hasta quatorze mil el millar, y los Predicadores lo reprehendian, otros lo dauan a pagar el Censo en especie cierta de lino, gallinas, y lo semejante, lo qual todo cessa por las Leies que oi tenemos, y en suma es la naturaleza de este Contracto, que se cargue so[1707]bre bienes Raizes a quatorze mil el millar por lo menos, y a pagar en dinero, Este Contracto tuuo principio (como hemos visto) luego antes que començasse a ser, no era: de esto se sigue que no es del derecho de las gentes, sino Contracto de el derecho ciuil de Ca[1708]stilla (pues por sus Leies es fundado) resta que le busquemos sitio: Vsura no puede ser, por que las Leies le aprueuan, y es sobre bienes Raizes, la Vsura es sobre bienes Muebles, y reprouada, que son cosas opuestas, Con el Enfiteusis conuiene en el nombre, que a entrambos los llaman las Leies Censos (que es conueniencia Generica) la diferencia que entre ellos hai[1709] que es en ser el vno redimible, y el otro no, (que induze la diferencia Especifica) no es en lo Sustancial de el Contracto, sino en lo Accidental, siguese que hai entre ellos cognacion o parentesco: el Censo Enfyteusis es mas antiguo que el Censo al quitar, y tiene de antes fundada su naturaleza por Leies de Derecho ciuil y de el Reino, siguese inconuenciblemente que el Enfyteusis es el principal, y el Censo al quitar su Subalterno, que a su naturale[1710]za se ha de regular, Esta es la Demonstracion que me conuino demonstrar, y esta llaue de toda la materia, sin la qual no se puede entender, ahora pongo el Caso, y Exemplo en especie.

[[109]v] Felipe tiene quatorze ducados, y Iuan vnas[1711] casas, toma Iuan a Felipe vn ducado sobre aquellas casas, por los quatorze que le da, y imponesele para pagar en cada vn año, y dize se que Felipe compra vn ducado de Censo sobre aquellas casas, y que Iuan vende vn ducado de Censo sobre ellas, este es el Contracto de Censo en suma, y desmembrandole es el que se sigue, El Derecho finge que Felipe compra estas casas de Iuan por los quatorze ducados con pacto de retrovendendo (que es el Cap.[1712] VIII. de los Conciertos de la cosa vendida) que quando quiera que Iuan le diere estos quatorze ducados, torne a hauer sus casas, y sea obligado Felipe a se las dar, y luego finge el Derecho, que Felipe hecho señor destas casas, se las da a Censo Enfyteusis al mismo Iuan (cuias antes eran) en vn ducado de Censo en cada vn año, con las condiciones ordinarias de el Censo Enfyteusis, sin alterar vna ni ninguna, de manera que en quanto a esto este Contracto de al quitar ninguna cosa difiere de el Contracto Enfyteusis, sino es en[1713] aquel pacto de retrovendendo, que siempre que dieren los quatorze ducados, se deshaze to da aquella machina y harmonia del Censo, y queda como de antes que se hiziesse el Contracto, y Iuan torna a ser señor de su casa, y Felipe de sus quatorze ducados, esta es la fabrica de todo este Contracto, cuio efecto sola[1714]mente es, que Felipe señor de los quatorze ducados pueda lleuar con buena fe, y con buen titulo el ducado de interesse cada vn año, todo el tiempo que Iuan no torno a comprar la cosa que le dieron, este es el efecto del Censo, mudar vn Contracto en otro, que es mudar el Emprestido en Compra, porque si Felipe emprestara a Iuan aquellos quatorze ducados en Emprestido,

con que le diera vn ducado de ganancia cada año, fuera logro claro, mas con esta Compra y Vendida que hizo, se torno de Emprestido en Contrato de Vendida,[1715] y assi lleua aquel ducado cada año a titulo de la cosa y fruto de ella, y no de Vsura de el dinero, creo que poco a poco he desencantado la naturaleza de este Contracto, y quitadole los reboços que tiene, para que le pueda cada vno ver desnudo, y hallara que es muy delgado el tabique que le parte de la Vsura, solo esta la diferencia en que es Vendida, y no[1716] Mutuo, y de aqui viene que no puede el queda a Censo pedir a su Censualista, que se le quite, la razon es, porque de la naturaleza del Emprestido es, que el que le da, pueda pedirle cada vez que quisiere, y si este Felipe pudiesse pedir sus quatorze ducados, quando quisiesse, ya fuera Mutuo, y por consiguiente Vsura, mas como dio a Censo la casa que compro, passo el señorio de ella en Iuan, y por el consiguiente no puede reuocarlo, ni esta en su mano pedir los quatorze ducados, como esta en mano de Iuan darselos quando quisiere, y esto podria parecer notable injusticia del Contracto, que no fuesse igual a entrambas par[1717]tes, y que como el vno tiene libertad de deshazerlo por su parte, no la tenga el otro, facilmente se desata esta dificultad, que assi como los Contractos han de ser iguales a entrambas partes, entiendese respecto de vna misma cosa, lo qual no es en nuestro caso, porque la libertad que tiene Iuan (que es Censualista) para deshazer la Venta de la cosa, no tiene Felipe para deshazer la fuerte de el Censo (que es cosa diferente) de manera que en resolucion tenemos de todo lo que esta dicho, que este[1718] Contracto de Censo al quitar es vno mismo en todo y por todo con el Censo Enfyteutico, excepto que dando la quantidad porque se impuso, queda libre el Censualista, y a dar la, no puede ser compelido por el señor de el Censo en ningun tiempo, ni en ninguna forma, mientras el no lo quisiere dar, y deshazer el Contracto, esta es la suma de el Censo al quitar, a la qual ha de regular todos sus Censos el que quisiere acertar, alomenos no errar en ellos. ¶ De este Hecho y caso como esta puesto,[1719] se infieren muchas cosas contra la comun Pratica de los Censos, La primera es, que en todos los Censos al quitar ordinariamente se reciben fianças, que el Fiador se obliga por lo principal, y por lo corrido, y quando al tiempo no se paga el Censo corrido, se pide Mandamiento executorio contra Principal y Fiadores, y las Iusticias le dan: esta es vna Vsura redonda, en que el Iuez que tal Mandamiento da (ya he dicho que todos le dan) concur[1720]re en la Vsura, y da el ierro firmado de su nombre, la razon esta manifiesta por la doctrina vulgar que lo fingido no puede ser mas que lo verdadero, este Contracto de Censo al quitar, es fingido Censo Enfyteusis, En el Censo Enfyteusis no se puede dar obligacion personal de Fiador, para la cosa dada a censo, luego ni en el Censo al quitar, que es fingido censo Enfyteusis, esto en quanto a lo principal ninguna duda recibe, y en quanto alo corrido menos, porque en quanto a la action del Censo, es Real contra la misma cosa acensuada, (como vimos arriba en el Contracto Enfyteutico) quando quiera que la Raiz se pierda,[1721] le pierde la Action de el Censo, pues si ha lugar la Fiança personal, no puede (por que la cosa se pierda) perderse la Action que esta fundada en la persona del Fiador, y afiançada la persona. Desto nos queda la resolucion[1722] que no puede hauer fiança en Censo, al quitar, ni para la heredad sobre que se carga, ni para lo corrido. Solo lo puede hauer para vna parte en que ninguno cae, y es para la seguridad de la cosa Acensuada, que es de aquel proprio que la acensua: Pongo exemplo enel[1723] que antes puse. Ioan cargo vn ducado de Censo sobre sus casas a Felipe de quien recibio quatorze ducados, Este Felipe puede recebir de Ioan Fiadores, que aquellas casas son del mismo Ioan, y no de otro, Mas no puede recibir del Fiador, que aquellas casas estaran siempre en pie, y que valdran la Quantidad que sobre ellas

se da, y que le pagaran el censo cada año. La Razon por que vale la fiança primera es, porque aquella fiança puede caer sobre el Contracto de Vendida (como vimos en su Titulo, por leies expressas de Partida y Fuero) y esta razon cae en este Contracto de Censo, y hazese para assegurar que vn hombre no venda cosa agena, y esto se prueuen euidentemente porque es extrinseca esta Fiança al Contracto[1724] de el Censo, pues sin ella se puede hazer el Contracto, y con ella no se deshaze, que esta es la naturaleza de lo extrinseco. Por la misma razon no puede cargar Censo sobre su[1725] casa propria, tiniendola otro acensuada, o hypotecada, por que es visto tenerla vendida, y esta es la razon de las leies de este Titulo, que ponen pena al que impone censo, sobre alguna cosa de su hazienda (que a otro tiene acensuada) no declarando el censo primero, o la hypoteca, y son muy justas leies y fundadas en toda razon, mas toda fiança que fuera desta se toma, es para assegurar la paga, y sacar la de su naturaleza que es Real, y hazer la personal, y assi es Logro manifiesto que ninguna duda recibe, y puesto que muchos haian aduertido desta conclusion, diziendo que es requisito para los censos, no han dado la razon de ello (a lo que he visto) ni apurado lo tan al cabo como aqui le muestra.[1726]

¶ La segunda conclusion es, que no se puede constituir Censo al quitar sobre persona, ni sobre cosa mueble. Este es vno de los mas importantes y dificiles puntos que hai en esta materia: en la qual procedere (como suelo) resolutamente, fundando mi doctrina, y respondiendo en breue a los contrarios que se me puedan poner. Digo que es importante, porque la hora que dixessemos que se puede poner censo en cosa mueble, hauiamos [1727] forçosamente de conceder, que se pueda dar fiança del censo (contra todo lo que en la doctrina passada se de mostro) La razon de esta doctrina es, porque este Contracto es Subalternado como hemos visto al censo Enfyteutico, y aquel censo no se puede poner sino en bienes Raizes, como muestra la Etymologia de su Vocablo, y arriba se demostro largamente, concluiese, con que no puede lo fingido exceder de la naturaleza de su principal. Esta razon, aun que espersuasiua no es bastante ni demuestra a qui en quiera porfiar, en quanto a la persona que no se pueda en ella poner Censo prue[1728]uolo, el Censo es venta de la cosa acensuada el hombre libre no se puede vender, luego ni acensuar, este argumento no recibe respuesta, mas diran me que ya que vno no le puede poner en si, que por esta razon, no sera prohibido ponerle en su Esclauo, o en su ganado, que dan fruto, y es capaz de vendida, mas bien esto, porque el Censo, o es vendida Real, o imaginaria, qualquiera cosa destas que sea, el señorio ha de estar en el que da el Censo, que es el que compro con Pacto de Retrovendendo, si esta venta es Real, el queda por señor de los fructos y no el que toma el censo, y por el consiguiente, no fructificando la cosa (que tomo a censo) para el que la toma, el Contra-**[[110]v]**cto es inutil, y no se le puede pedir Censo de lo que no lleua fructo, si la venta es imaginaria, y los fructos se quedan por el Censualista de quien antes eran? ya la Venta se reduze a naturaleza de Peños, y solamente tiene (el que da los dineros) derecho de Peño en aquella cosa para seguridad de la suerte, y naturaleza de aquel contracto de Peños es, que el[1729] que tiene la cosa a Peños no pueda hauer fructo della, y el que huuiere, ha de contar en la suerte principal, lo qual es contra la naturaleza de Censo, de manera que o se ha de reduzir a vsura expressa, o se ha de deshazer el Contracto. Torno a prouar lo mismo que be prouado (que no se puede cargar censo sobre hombre libre) por otra razon demonstratiua. De[1730]mos que de hecho se cargo censo sobre la persona de vn hombre libre, el que dio este dinero a censo, quando trato con el, bien sabia que era hombre libre, porque de otra manera

no valia el Contracto, gastado el dinero, demos que aquel hombre acensuado, por no pagar lo corrido caio Comisso, siguese que el señor que dio el dinero a Censo, sera señor de aquel hombre, pregunto, si sera en propriedad (como de su esclauo) o en vtil como de prenda? en entrambos casos damos vn impossible en derecho, porque si dizen que en propiedad, luego ya el hombre libre puede ser contractado, vendido y comprado, por quien sabe que es libre, que como con tal tracto con el, quien le dio el Censo, si dizen que en vtil, luego ya la cosa acensuada se resuelue a prenda, si a prenda, luego ha de hauer otra obligacion principal, en cuio subsidio se dio la prenda,[1731] y assi el hombre libre sera, prenda de si mismo, y principal y prenda, que es impossible. Muchos y muy dotos por sola su autoridad sin otra razon alguna, han tenido que puede ponerse Censo sobre bienes muebles, la razon en que se fundan es, porque mui maior riesgo corre lo que se pone sobre bienes muebles, que sobre bienes Raizes, este es su principal fundamento, y este les concedo yo, si me prouassen que aquello es contracto licito, en que hai maior riesgo, y esto es impossible prouar lo, porque hazen vna equiuocacion terrible, que el Objecto del Censo sea el riesgo, y[1732] engañanse, por que Contractos se dan mui licitos, en que ningun riesgo hai, y otros contratos peruersos y abominables llenos de riesgo, que ansi como en la Cirugiano es su objecto principal curar con dolor, sino sanar el enfermo, y quando no pudiere ser menos que con dolor, o con perdida de miembro, que se haga, antes que dexarle morir por no dar le dolor, assi en los Contractos, el riesgo es cosa acidental y extrinseca del Contracto,[1733] porque no seria justo el Contracto donde no huuiesse riesgo. Retiniendo el exemplo que siempre he puesto, si Felipe da a Ioan quatorze ducados a censo, sobre vna casa que vale M. ducados, cierto esta este Censo y sin ningun riesgo, no por esso es contracto prohibido: Mas si le diesse a censo quatorze ducados por dos en cada vn año, sobre vna casa que no valiesse diez ducados, mas riesgo corria este Contracto, pues le podia dexar loan la casa quando quisiesse, no por esto dexaua este contracto de ser prohibido, y contra la Lei que manda que no se de mas de a razon de vno por Quatorze. Queda prouado, que el riesgo de el Contracto no es el que le justifica, ni haze bueno, como por el contrario, la seguridad no le haze malo, quando se toma conforme a derecho, y desto queda respondido al fundamento contrario, mas a esto me pueden replicar (lo que vimos en el Titulo[1734] de la Cession de bienes) que el hombre libre puede ser retenido por deudas, y tassarse su trabajo y seruirse del, y como aquello se deduze en contracto, assi se puede deduzir, lo que vn hombre puede interessar de su persona, y sobre aquello cargarse censo. A esto tengo ya respondido, que no puede obligarse vno vendiendo la propriedad de si, por que ninguno es libre para ser señor de vn miembro[1735] suio para venderle, quanto mas de toda su persona: pero quando ya es deudor de alguna Quantidad, puede cobrarse del como pudiere, por que esto es distincto de vender su libertad, y esta es la razon mas eficaz que hai en esta doctrina: en la qual no creo que estaua mui exercitado vu hombre que daua gansos a censo, Aqui nace otra duda, si se puede dar Ganado[1736] o lauor a medias, resolutamente se ha de tener que si, y es bien Contracto y no reprouado, este fue proprimente el que Iacob re-**[111r]**cibio de Laban su suegro. Haze se de esta ma[1737]nera, mete vn señor de ganado cierto numero de cabeças, y da le a vn pastor que ninguno tiene, con condicion, que de los fructos que ellas rentaren, se rehaga el ganado (para que este en pie el caudal que el señor metio) y la resta que se parta en la forma que se conciertan, este contracto es licito, y se resuelue a Contracto de Compañia (de el qual vimos en su Titulo) y otros suelen tassar aquella parte en cierto numero, y tambien es licito, como si diesse. C.

cabeças de ganado, con que siempre se las tuuiessen en pie (de los fructos de ellas) y por la parte que en la resta hauia de hauer de su ganancia, le da. L. cabeças muertas para el señor, y si mas huuiere sean para el pastor. Este Contracto no es el Seguro que arriba reproue en el Titulo de Compañia, por que[1738] alli asseguraua el compañero el caudal, aqui no le assegura, sino que se pierde a riesgo de cuio es, solo hai, que el no lleuara ganancia, por que su ganancia es el augmento que huuiere sobre el caudal, y donde hai diminucion no puede hauer augmento, y aquel caudal era dinero, este especie cierta, assi que este Contracto es el mismo que el passado. Solo difiere en que la parte de la ganancia va limitada, y remitida a numero cierto. Este Contra[1739]cto es mui quotidiano en Talauera, donde hai tierras Alixariegas (que quiere dezir como baldias) que no se pueden arrendar, a pena de perderse, mas pueden se dar a medias, que es, da las tierras a el señor de ellas, y ciertos bueies muertos por tantos años (que quedan desde luego por de el labrador, y por suios mueren o biuen) y cada año tanta parte de la simiente, y que le acudan con cierta parte Quota de la cosecha, otros suelen desde luego tassar esta parte, en que les den tantas hanegas, coja se poco o mucho. Este Contracto es bueno, por que se resuelue a vn arrendamiento puro, para hazer por via obliqua (que quiere dezir en sossaio) lo que por derecha no puede, y esto no es conciencia, ni hai parte agrauiada, por que en estos casos siempre la suerte o caudal esta a a riesgo de cuia es, y esto es distincto de lo que se paga de Arrendamiento, como en su Titulo vimos. Y esto[1740] no es prohibido por razon de el Contracto, podria ser lo, por ir mas tassado de lo que conuiene, mas esto es extrinseco, a el Contracto, como el que compra por. X. lo que vale. XXX. no es el Contracto ilicito, aunque es de con[1741]ciencia, por que el Contracto en si es de Vendida, el qual es permitido, lo de mas es ya fuera de el Contracto, y assi en nuestro caso, si fraude hai en la parte que se da, en quanto ser mas o menos, es cosa distincta de el Contracto. Solo resta responder a lo que se me podria replicar, por que el fruto de este ganado no podra ser Censo, y esto se esta respondido[1742] de si mismo, que la suerte principal y el caudal de el ganado, siempre se esta por de el señor de ello, y a su cuenta y riesgo, y no a el de el mediero, y si fuera Censo hauia de ser el señorio vtil de el mediero, y no de el señor cuio era, y esto es impossible en el Contracto de el Censo, como vimos en la doctrina antes de esta.

¶ La tercera doctrina es, que directe ni in[1743]directe no puede el señor de el Censo sacar en condicion, que lo quiten dentro de tanto tiempo, o que no se lo quiten en cierto tiempo, o que no le puedan quitar menos de tanta quantidad, quando se lo quitare, sino que esto quede en libertad de el Censualista, que pueda quitar lo quando quisiere, y no quando la otra parte tuuiere gana. Esta Materia es[1744] de el Cap. XI. Tit. de los Conciertos de la Vendida, el qual dixe (por este lugar) que era llaue, y el todo de los Censos al quitar, y es cierto que la principal causa de hauer se errado en esta materia, ha sido en no caer en aplicarle a ella, como ahora hare, cumple que se vea el Capitulo y la remission que alli hago, la razon de el es, que si hai pacto segundo, contra el primero pacto de retro vendendo, el postrer pacto deshaze a el primero, y por el consiguiente la Venta, y se reduze a Peño, que se da en prendas de el precio que por el le dan, y assi el fructo que lleua de aquel Peño, es Vsura, assi en el Censo al quitar, si hai este pacto, no es visto comprar la casa, sino tomar la en prendas de lo que da, y deshaze el pacto de retro vendendo, que es el que justifica el Censo, y se conuierte en Vsura. Esta doctrina no tiene duda, aunque vn Teologo de estos Reinos, Ilustre por sus escriptos, se que aconsejo**[[111]v]** lo contrario, y por ser sus doctrinas hauidas como de Oraculo, por sola su autoridad lo porfio contra mi, vn hombre que se comia de hypocresia,

y es que puede sacar en condicion, que no le pueda quitar menos de tanta quantitad por junto, quando le quitare alguna, la razon esta en lo que he dicho, que el pacto de retro vendendo es distincto de el Contracto de el Censo. Demanera que el que dio el Censo no le pudo dar, si no es siendo señor (Real o imaginario) de la cosa que da a Censo, pues si el la da, no puede sacar condicion a el pacto de retro vendendo, ni hazer otro pacto segundo, que deshaga el primero de retro vendendo (como esta dicho) por que perdera el Derecho que tiene de Señor Imaginario o fingido (por la compra Imaginaria) y se reduzira el Contracto a Hypoteca, y sera vna Vsura redonda sin maldito el reboço, sino que quando se lo dieren, y como se lo dieren lo ha de recebir, y descontar a rata de el Censo que le paga. La Replica contra mi esta en la mano, que[1745] assi como el da todo su dinero en junto, se comprehende en el pacto de retro vendendo que se lo haian de dar, y no en otra manera. Mas la Lei responde por mi, que haze proporciom de el millar a quatorze mil (que es de el Censo a la suerte) demanera que siempre que le dieren parte cierta de el principal, ha de descontar la otra parte cierta y proporcionala esta de el Censo, y esta election se da a el que lo tiene impuesto sobre si. Mas la maior difi[1746]cultad que aqui se me podria oponer es de la Lei arriba puesta, que manda se guarde qualquiera pena, aunque sea imoderada, y mas que la mitad, como se ponga en el Contracto. La qual si afirmasse desde que se hizo hasta oi, no hauer sido entendida de ninguno de los Glossadores de ella, quiça no mentiria, por que es cosa notoria que desde que se hizo jamas se ha guardado, ni hai oi Letrado en el Reino, ni otro hombre de negocios que haia visto por Censo al quitar caer en Commisso heredad alguna, ni dar se de ella Decima quando se vende, ni requirir a el señor de el Censo para si le quiere por el tanto. Puesto que en todas las cartas que se otorgan de Censo al quitar, se ponen todas estas condiciones, especialmente que si dentro de dos años no diere la quantitad que recibe por el Censo que quede perpetuamente cargado sobre la dicha heredad. Demanera que hemos de confessar vna de dos cosas, o que la Lei ninguna cosa vale, y que el vso contrario la haia abrogado, o que no se entiende. Los Glosadores hazen lo que siempre, quando no entienden la cosa[1747] dan le lado, y bueluen el rostro por no confessar que no la entienden, y andan garauateando sobre si la pena demasiada se puede executar, y si se lleua con buena conciencia, y otras generalidades de poca importancia para la materia de la Lei, que sirue dudar si se lleuara con buena conciencia la pena Conuencional de las partes, siendo aprouada por la Lei, que expressamente dize, aunque sea mas de la mitad. En resolucion digo, que la Lei de que tratamos es justa y conforme a razon, y los que han dicho que es injusta, no tienen razon, y dizen[1748] verdad si la Lei se huuiesse de entender como ellos la entienden, por la clausula y condicion que se pone en todas las escripturas (que es la que he dicho) entienden comunmente que si no pagare la quantidad que recibe a cierto plazo, que el Censo quede perpetuo Enfyteusis. Esta condicion es la mas notoria V[1749]sura que hai en el Mundo, y expressamente contra el Cap. IX. de los conciertos de la Vendida, por que pone pena, a que se obliga de quitar el Censo dentro de dos años, lo qual dize la Lei que es Contracto Vsurario, y esta pena por ser contra Lei no vale, ni la pueden colorar con la que ahora voi declarando, que no habla sino en el Comisso, el qual no se opone al principal, sino al Censo que cada año se paga, lo que la Lei dize es, que si se pusiere condicion, que sino pagare a ciertos plazos, caia la heredad en Comisso, vale la condicion. Demanera que aquella paga de los cier[1750]tos plazos refiere se a la paga de el Censo, y no a la paga de el Principal, y assi esta Lei tanto y mas lugar tiene en los Censos Enfyteuticos que en los Censos al quitar.

Mas diran me, y con razon, por que no la puse en el Titulo de el Censo Enfyteutico, y la puse en este, donde quasi no puede hauer vso de ella? digo que no la puse en aquel Titulo, por que[1751] de naturaleza de el Contracto Enfyteutico es, que no pagando a el plazo de la Lei caia**[112r]** en Comisso, y lo que estaua decidido por Lei de Partida no hauia menester nueua decision en este Censo al quitar e vso que puede tener esta Lei es, que la pena puesta valga, no respecto de el principal, para que no la dando dentro de dos años quede perpetuo Enfyteusi (por que esta condicion es contra la naturaleza de el mismo Contracto, y assi no puede valer, pues que le destruie) mas valdra para que no pagando el Censo a los plazos, caira en Comisso la heredad (como manda la Lei) mas aunque caia en Comisso no se qui[1752]ta el Pacto de retro vendendo, el qual queda firme, por que antecedio a la pena, y este es el punto mas subtil y mas excelente de toda esta materia, y que para mi es la llaue de ella, aunque ninguno le toca, ni de el se haze caudal. Dixe arriba, que en este Contracto de Censo al quitar interuenia Pacto de retro vendendo, de esta manera, el que da el Censo, es visto comprar de el Censualista la heredad, sobre que se ha de cargar, con pacto de que siempre que le boluiere aquel dinero, le tornara su heredad, con esto el señor de el Censo queda perfecto señor de la heredad, y como suia propria se la torna a dar a el Censualista, y conforme a esto el Pacto de retro vendendo antecede a el Censo, y es cosa distin[1753]cta de el, por lo qual el Contracto de el Censo no es Vsurario, y ansi aunque (conforme a la Lei de la Recopilacion en cuia declaracion vamos) caio la heredad en Comisso, por la pena que se puso entre los contraientes, no por esso se deshaze el Pacto de retro vendendo, sino que quedara en su fuerça y vigor, co[1754]ma cosa distincta de el Contracto, y aunque el Censualista haia perdido la heredad por el Comisso, le queda su derecho a saluo para tornar la a hauer, por el Pacto de retro vendendo. Mas conforme a las escripturas de Censo que comunmente se otorgan, el Pacto de retro vandendo es condicion de el mismo Censo, y parte de el Contracto, por donde todos los Censos que se otorgan son Vsurarios, y esto ninguna duda recibe, por que es condicion contra natura de el Censo, en que se[1755] obliga el Censualista a quitar le dentro de tanto tiempo, y el que da el Censo recibe esta obligacion, la qual esta demonstrado que es repugnante a la naturaleza de el Censo, y esta ha sido la causa de el engaño que con esta Lei se ha tenido, por donde jamas se ha guardado, ni se pudiera guardar, entendiendo que ella habla en la pena que se pone sobre la quantitad principal que se ha de boluer (que es lo que yo llamo el Pacto de retro vendendo) y si ansi fuera, yo confiesso lo que todos que era injustissima Lei. Mas no dize que por no pagar la quantidad principal, quede el Censo que era al quitar, perpetuo, por que entonces no[1756] caeria la heredad en Comisso, sino quedaria se en poder de el mismo Censualista, por virtud de el Censo perpetuo, que nueuamente se contrata, alterando el passado que era al quitar, y mudando le en perpetuo, pero la Lei dize al contrario, que caia en Comisso, conforme a la pena que se pusiere. Mas preguntarme ha[1757] alguno (y con razon) que importan aquellas palabras (aunque sea en mas de la mitad de el justo precio) por que, valiendo la heredad cien mil, la pierde por no hauer dado. M. y esto quiero la Lei que valga? Respondo que esta es pena Conuencional, la qual aunque se execute, no para perjuizio a la parte contra quien se executa, pues tras la pena le da el remedio, que aunque haia este Censo y caia en Comisso, su Pacto de retro vendendo se le queda firme, para que dando los quatorze mil marauedis se le ha de boluer la casa.

¶ Otra duda se ofrece (siendo verdad esto que[1758] he dicho) muy maior, y que mas dificultad me hizo. Si podra cobrar este Censualista la cosa, pagando los quatorze mil marauedis

solamente, sin pagar los Censos corridos, por los quales caio en Comisso. Resolutamente tengo que por el Contracto de Censo no puede ser compelido a pagarlo corrido, pues que ya el señor de el Directo por la pena tomo la heredad conforme a esta Lei, y el Censualista no queda obligado a pagar cosa alguna de el Interesse, de que se le lleuo la pena, y cobrar la dicha heredad (dando el precio principal) es por el Pacto de retro vendendo, que (como esta demonstrado) es distincto de la venta de el Censo, y assi no communica el vn Contracto con el otro, mas sera compelido a pagar lo, por respecto de los frutos que lleuo de aquella heredad, pero no por el Contracto, ni condicion de el Censo, este es el entendimiento verdadero de la Lei, expressamente dize en sus palabras, que si las partes capitularen, que no se pagando el Censo en cierto tiempo, la heredad caia en Comisso, que la pena sea grande que no lo sea? poco importa (aun que la Lei no la aprouasse) como no sea contra la naturaleza de el Contracto, quanto mas siendo aprouada por la Lei, y la hora que la pena antecede a la culpa, no puede ser grande, por que nadie compele al culpado que caia en[1759] ella. Otra dificultad hai aqui maior (por lo que he dicho en el Censo de Enfyteusis) el Comisso es contra naturaleza de el Censo al quitar, luego la pena no vale, pido a el Lector atencion, por que la materia lo requiere, y que examinemos de que efecto es el Comisso en el Censo al quitar, digo que este Comisso es di[1760]ferente de el de Enfyteusis, pero proporcional a el otro, por que aquel consolida el señorio directo con el vtil, como alli vimos, mas este Comisso no consolida el vtil con el Directo de la heredad (por que este nunca le huuo) sino con el Directo de la suerte que sobre ella se dio, el que dio el Censo no podia compeler a el Censualista que se le quitasse, mas por este Comisso le haze la Lei señor de la hereredad, para quitarse el mismo el Censo de su mano, y hazer se pago de la fuerte que el dio,[1761] por que la suerte en el Censo al quitar, corresponde a la heredad que el señor de el Enfyteusis hauia dado, y assi pagado de la suerte, ha de boluer la resta de la heredad a el Censualista verdadero señor de ella. Esta paga se puede hazer o vendiendo la heredad (citado el verdadero señor) a quien mas por ella diere, o pagarse de los frutos en cada vn año, en el primer caso, si el valor de la heredad acensuada no iguala a la fuerte, ha de prestar paciencia, y no le queda recurso para contra el Centualista, ni contra sus bienes. En el segundo caso, los frutos que cobrare ha de contar en pago de la Suerte, y no ha de pagar se de el Censo que corre despues que tomo el Comisso, por que en tomando le espiro el Censo, por[1762] que seria Vsura tener la Suerte y gozar Censos de lo proprio que el tiene. Esta es la resolucion de el Comiso en el Censo al quitar, y la declaracion de la Lei que le permite, que donde antes era hauida no solo por injusta, que no se podia praticar, mas aun por esteril, y de ningun fruto, ahora ella sola nos ha abierto la materia y declarado lo que sin su doctrina era impossible entender.[1763]

¶ Quarta Conclusion es, Especie cierta no se puede dar a Censo, para cobrar especie cierta, ni Censo se puede pagar en Especie cierta, hora proceda de Suerte dada en dinero, hora en Especie cierta. Esta doctrina es importantissima, y no decidida por Lei mas de la vna parte, que es la final, de que el Censo ordinario se pague en dinero y no en otra cosa. Mas yo no pongo la dificultad en esto, sino en la razon de el Capitulo, que es, que no haia diformidad de la paga de el Censo a la suerte de do procede, y presupone la Lei que la suerte[1764] fue dada en dineros. Mas yo no pregunto esto, sino, si da vno. XIIII. hanegas de trigo a Censo por vna que le den, si se puede hazer conforme a Derecho, y si le han de pagar el Censo en Especie. Nunca de esto dudara, si no lo huuiera visto en pratica por vn maestro de Logros, que podria leer catedra de ello en el[1765] Gheto de Venecia, y en la Iuderia de Salonic, que los

daua arreboçados en Censos (como adelante dire.) La razon de mi duda es, por que el Censo ha de ser vniforme a la Suerte, pues si la Suerte es Especie cierta, tambien lo ha de ser la Paga. No obsta dezir que se tasse a dinero, por que el CAP. II. aunque hauia conuenencia de las partes en la tassa de el lino, o trigo que se pagaua, manda que no se pague en especie cierta, sino que se tasse a dinero, assi en nuestro caso runque haia tassa, no deroga[1766]ra a la especie cierta. Maiormente que si la hanega de trigo que ha de pagar es de estima, tambien lo fueron las. XIIII. de trigo que recibio, y si aquellas no lo eran, tampoco lo es la hanega que el paga de Censo, y lo mismo en todas las de mas especies que se dieren a Censo. Esta es la Question y el fundamento en que se puede fundar la parte contraria, a la quales impossible responder, sino por los principios que he puesto, los quales abiertamente se prueuan por esta Lei. II. que para mi es admirable y de grandissimo contento, y de el mismo creo que sera a todos los que dessean saber las cosas de raiz, y por sus cau-**[113r]**sas, Resolutamente respondo, que este Con[1767]tracto no vale, y que la especie que se da por suerte de el Censo, se ha de reduzir a dinero, como el Censo que se paga, la razon es, por que la paga ordinaria de el Censo es fructo[1768] de la heredad comprada, y no de el dinero con que se compro, porque si de el dinero fuera, rasamente era Vsura, o pereciendo el dinero hauiamos de dezir que perecia el Censo, si aquel dinero fuera la Sustancia a la qual el Censo[1769] que es Acidente o Qualidad, esi uuiera pegado, mas como no lo esta, sino a la heredad, a ella sigue (como a el cuerpo la sombra) y biuiendo ella biue, y pereciendo perece, assi en nuestro caso las. XIIII. hanegas de trigo con que se compro la casa, no produzen la vna hanega que se paga de Censo en cada año, y assi no hai proporcion (ni aun relacion alguna) a las quatorze hanegas de la suerte (que era el Argumento que se me oponia) porque aquellas no siruieron de mas que de la Compra de la casa, o heredad, y alli perecio el trigo, luego entra el segundo Contracto de darla a Censo, el qual en todo y por todo es distincto de el primero, pues si el Cap. II. manda que este Censo ordinario se pague en dinero, y no en otra cosa alguna, y el Cap. I. manda que haia de el Censo a la Suerte la proporcion (por lo menos) que has de vno a quatorze, y de el dinero no puede hauer proporcion a otra cosa que no sea dinero, siguese inconuenciblemente que no se puede dar Especie a Censo, sino que se ha de dar dinero, no como aquel Maestro que dixe que daua menos de la mitad en dineros y lo otro en vna Vaca que andaua huida, y la resta en pan, que estaua por nacer; De aqui se infiere la diferencia de este Censo al Enfyteu[1770]sis, en el qual se haze la paga en la especie que quieren, porque enel Enfyteusis no hai pacto de Retrouendendo, ni mas de vn Contracto solo, y en el de al quitar hai dos (como hemos visto) que es la Compra de la cosa, y el otro darla a Censo. Assi mismo le infiere que el que[1771] da censo al quitar no puede cargarle sobre heredades diformemente excessiuas de la quantidad que el da, porque no gana mas derecho de aquella quantidad, y lo que en el Enfyteusis (que es el verdadero) no se permite, haia lugar en lo fingido, vease lo que enel Enfyteusis escriui.

IVROS REALES.

IVro en Romance antiguo quiere dezir De[1772]recho, viene de (Ius) que en Latin quiere dezir lo mismo, Todas las mercedes de los Reies que oy llamamos Gajes, eran en vna de quatro maneras, Tierra, Honor, Lança, o Iuro, de las tres primeras trate en sus lugares, y estas no eran Donaciones puras, sino por causa, porque siruiesse con tantas lanças, o con su persona:

la quarta que es el Iuro, era merced pura, y esta era en dos maneras, o Iuro de por[1773] vida, o Iuro de heredad, Iuro de por vida era consignacion hecha a vno por su vida, de aquello que el Rei le hazia merced, y fenecida la vida boluia al Rei, de este Iuro tratare luego. Torno al Iuro de hereda, que quiere dezir Derecho de heredad, quando la merced de el Rei era para aquel a quien se daua, y para sus sucessores, que la tuuiessen por heredad propria. En la sentencia arbitraria que los Reies de Aragon y Portugal dieron entre el Rei don Fernando el emplazado, y el Infante don Alonso de la Cerda, sobre el derecho que pretendia a estos Reinos, le dio el Rei que gozasse la Martiniega y Iuderia de Auila, y diole a Oropesa y Valdecorneja por Iuro de heredad, aqui el Iuro no se toma por[1774] la merced, sino por la qualidad con que la merced se hizo, que es como de heredad suia, pudiesse disponer de Oropesa y Valdecorneja, mas no de lo otro que era por su vida, despues andando el tiempo se tomo el Iuro por la mis[1775]ma merced, y no por la qualidad, y aun no contentos con esta impropriedad, se passo el Vocablo a significar todo lo que el Rei consigna en sus Rentas, aunque no sea merced, si no vendido por dinero a particulares, y en este significado le toman las Leies de este Titulo, y en este le declarare, Estos Iuros vnos[1776] son viejos, otros nueuos. Iuros viejos son los de tiempo antiguo consignados por los Reies, que no se pueden rescatar, y estos hallo desde tiempo de el Rei don Alonso que gano a Toledo, y hizo merced a la Iglesia de cierto Iuro que ahora tiene, son estes Iuros viejos de grandissimo valor, mucho mas que la Renta de ierua, ni de pan, por la qualidad que tienen, y mas si son menguantes, y cre-**[[113]v]**ciernes, que es quando se dio parte Quota de[1777] alguna Renta, aforada la Renta en cierta quantidad, assi como ella su be, sube el Iuro que es su parte proporcional, de esta manera subieron los Iuros de la Capilla de el Arçobispo don Pedro Tenorio en Toledo. Dexo estos Iu[1778]ros, y vengo a los situados por precio, estos valen tanto, en quanto estan situados. El origen de quando estos Iuros se introduxeron a vender, no lo sabre dezir a punto, porque aun que hallo Iuros vendidos en tiempo de el Rei don Pedro, no fue cosa ordinaria hasta los tiempos de el Rei don Iuan el. II. y don Enrrique[1779] el. IIII. su hijo, que como estos Reies fueron (de su natural inclinacion) subjetos a priuados codiciosos, y gouernados por ellos, hazian excessiuas mercedes de quantidades que no podian pagar, y consignauan por ellas interesse en las Rentas Reales, hasta que pagassen el principal, y a otros por via de casamiento, muchos de estos reuocaron despues los Reies Catolicos por Leies que tenemos, y[1780] de esta materia de los Dotes, Gracias y Separadas el Lector (que de ello gustare) vea la Historia de el Rei don Iuan el. II. de Portugal, que escriuio Garcia Reesendi, que lo trata bien y cuerdamente, Estos Iuros Reales al[1781] quitar pido que Contracto son? nadie duda que sean Censos al quitar, porque la Lei los parifica, y son de vna misma naturaleza, y portales los tienen todos, Resolutamente se ha[1782] de tener lo contrario, sino que no es Censo al quitar, ni tiene que ver con el, porque es Contracto puro personal, fundado sobre la persona de el Rei, que aunque le consigna en Renta, y la Renta es Raiz, ninguno haura tan desatinado, que diga que el hombre a quien se paga el Iuro, gana directo dominio (sobre la Renta) por vn real de el caudal, o suerte que da, ni puede hauer Comisso, y assi es Contracto mas que irregular, y si con alguno conforma es con el de la Extrauagante que luego veremos. De la conciencia de este Contracto di[1783]go, que quando el Rei se sirue de alguna quantidad (contra la voluntad de el particular a quien se toma) seguramente y con buena conciencia lleua el Iuro que se le consigna, porque la autoridad Real, y no hazerse con consentimiento de la parte, lo saluan: Mas que sera de quien

lo compro a menosprecio, de este a quien[1784] se tomo por fuerça, como muchas vezes se haze dando por el Iuro de a. XX. M. a quinze mil, o de quien compra Iuros de el Rei, sin ser compelido, del primer miembro de esta segunda parte vease lo que noto adelante en el Titulo de los Cambios, de el segundo miembro cada vno se puede responder a si mismo por los principios que arriba he puesto (si le satisfazen) y no le satisfaziendo, menos le satisfara la respuesta que por ellos yo le diere, esto es lo que siento de estos Iuros Reales, de los quales no podemos arguir al Censo al[1785] quitar, sino por la orden que digo en el Contracto de la Extrauagante, Pregunto de estos Iuros y de los Censos al quitar vn caso que cada dia se pratica, si se pueden vincular en Maiorazgo? digo que si, mas el que lo dexa, haga cuenta que dexa a su hijo vna red llena[1786] de aire, o el harnero de las hijas de Danao lleno de agua, porque su Vinculo aun que valga respecto dexa a quien le de vinculado, no puede el disponer contra el Rei, o contra el Censualista que no le quiten quando quisieren, porque esto fuera contra la naturaleza de el Contracto, y en pagando la suerte principal, queda el Maiorazgo en vano, Suelen muchos remediar este inconueniente con otra clausu[1787]la, que mandan que si se quitare el Iuro, o Censo, no entre en poder de el sucessor la suerte principal, sino en poder de otro, y que luego se torne a emplear, esta Clausula es mas de reir que la primera, porque a quien le quita no sele puede poner fuerça que de noticia de ello, pues quien la ha de dar? ha de ser el proprio successor contra quien se pone la Clausula, o si ello huuiere gastado, a quien lo demandara el segundo llamado al Maiorazgo?

Iuro, o Censo de por vida.

IVro (o Censo) de por vida se llama la quan[1788]tidad cierta que por Compra, o por otra causa a vno se le consigna por todos los dias de su vida, difiere de el Censo de por vidas, (que en el Titulo passado trate) porque aquel se constituie sobre bienes Raizes, y este sobre Dinero, o cosa mueble en quantidad cierta, que si fuesse sobre Raiz, ya seria Vso, o Vsufructo (el qual veremos en su Titulo) Este Iu-**[114r]**ro de por vida llaman en Valencia Violario,[1789] dase ordinariamente a tres por veinte y vno, por dos vidas nombradas copulatiuamente, En Castillaen mi tiempo ha andado quasi a la misma cuenta a siete mil el Millar (que es a tres por veinte y vno) Este Contracto no tiene peligro en la conciencia, porque la suerte de el[1790] dinero con que se compra, se pierde luego para nunca mas boluerla el que ha de pagar el Censo, y por esto no es Vsura, porque el Censo que se paga no tiene suerte, respecto de la qual se diga augmento, ni es qualidad, sino Sustancia de por si, y el Riesgo que hai de entrambas partes, justifica el Contracto, porque se funda en la vida de hombre, que es la cosa mas incierta, y mas subjeta a Riesgo de quantas hai, puedese este Contracto resoluer a lo que dixe de las Apuestas en el Titulo de las Fianças.

Declaracion de las Extrauagantes.

MArtino Obispo, y Calisto Obispo, &c.[1791] La peticion de vnos amados hijos a nosotros dada contenia, que de tanto tiempo que memoria de hombres no es en contrario, hai vna costumbre puesta en razon, guardada y perscripta y aprouada por todos los que la vsan, y que fue introduzida a coman prouecho de los hombres, por la qual algun Principe, o Cauallero, o Ciudadano de aquellas partes quando le parecia conuenirla, acostumbraua vender

a alguna persona Eclesiastica, o seglar, Colegio, o Vniuersidad, sobre sus bienes, lugares, tierras, campos, alquerias, casas, y heredades, y vendia Censo en cada vn año[1792] de vno, o mas Marcos, recibiendo por qualquiera Marco de Censo en cada año diez, onze, treze, o quatorze Marcos, o mas, o menos, segun la qualidad de el tiempo, conforme a como los Contraientes entre si por entonces se conuenian, los quales Marcos se da[1793]uan a el Vendedor de el Censo, y se le pagauan enteramente en dineros de contado, quedando los bienes (que entonces expressan en el Contracto) obligados perpetuamente a la paga del Censo de cada vn año, y siempre en los mismos Contractos se dio facultad y gracia a los Vendedores de el Censo, que puedan[1794] en cada vn año el dicho Censo en todo, o en parte,por la misma suma de dineros que de los mismos Compradores recibieron, quando quiera que quisieren, libremente sin requisicion, o contradicion, o consentimiento de alguno rematarle y redimirle, y librar se desde entonces totalmente de la paga de aquel Censo, mas no por esto los tales Vendedores de el Censo (contra su voluntad) puedan por los Compradores ser apretados, o constreñidos a que lo rediman, aunque las possessiones y bienes obligados de todo punto sean perdidos, o destruidos, mas aun los Compra[1795]dores (aunque los tales bienes, casas, tierras, campos, possessiones y heredades de esta manera, por curso de tiempo sean de todo punto destruidas y assoladas) no puedan cobrar aquel dinero que dieron, pero entre algunos se duda si semejantes Contractos de Compra y Venta sean licitos, y a esta causa por parte de ellos nos fue humilmente suplicado, fuessemos seruidos declarar por la dignidad Apostolica, si tales Contractos como estos se han de juzgar licitos, o ilicitos. Nosotros hallamos los Contractos de esta manera ser juridicos, y (conforme a la determinacion de los Doctores) ser licitos y conformes a Derecho comun, y por esto los Vendedores de los tales Censos ser obligados a la paga de ellos. Y assi lo declaramos por la autoridad Apostolica, de nuestra cierta sciencia, por el tenor de las presentes, no obstante, &c.

¶ Este Sumario que he puedo no se el Origi[1796]nal de las Extrauagantes de Martino. V. y Calisto. III. porque son mui prolixas y de ningun fruto, sino el caso de ellas que anda en la Suma de los Concilios (que aunque no me satisfaze) le puse, assi por ser cosa poco importante, como porque los Teologos passan con el, quien quisiere verlas originalmente, hallar las ha en las Extrauagantes que andan en fin de las Clementinas, el caso de ellas es, que an[1797]te Martino quinto (que fue en tiempo de las Tutorias de el Rei don Iuan el segundo) y ante el Papa Calisto. III (que fue en el fin de el mismo Rei) parecieron ciertas Iglesias de Alemania, y se quexaron de algunas Comunidades, Caualleros, y otras personas particulares, a quien ellos, o sus antecesores hauian dado a censo dineros, en que estauan funda-**[[114]v]**das las Distribuciones de sus Iglefias, y de otros lugares pios, y quien los hauia recebido sobre sus heredades, o sus sucesores, se querian eximir de pagarlas, diziendo que eran Contractos Vsurarios, cada Papa en su tiempo respondio, que los Contractos de que se les hizo relacion, eran conforme a Derecho, y comete a los Iuezes Apostolicos alli señalados que compelan por Censuras eclesiasticas a las partes obligadas que paguen lo que ellos, o sus antecessores se obligaron, este es el caso, mas verdadero y mas cumplido que esta en el Sumario, y que le suple en lo que esta defectuoso. pienso (si Dios me diere su gracia)[1798] demonstrar euidentissimamente por medios que no tengan respuesta, con quanta ignorancia todos se haian engañado por estas Extrauagantes, y con su error hecho engañar a otros, lo qual es ordinario en los que huiendo el trabajo de examinar por si las cosas, saltan tras quien les va delante, como carnero tras[1799] el manso: Ante todas cosas me respondan los que

de la autoridad de esta Extrauagante se valen, donde hallan (aun que hablara en nuestros Censos) que constituie Derecho vniuersal sobre este Contracto? pues que prueuan por ella, primero deuian afirmar su autoridad, y marcar (como arriba he dicho) con marca publica la vara con que quieren medir las conciencias agenas, Ninguna de estas Extrauagantes esta en el cuerpo del Derecho Ca[1800]nonico de las Decretales, Sexto, o Clementinas que los sanctos padres Papas Apostolicos autores de aquellos libros dirigieron a la Vniuersidad de Bolonia, ni esta en el Decreto de Graciano que tiene autoridad publica, ni me daran otra que ella tenga, mas de hauersele antojado a vn Impressor de ponerla al cabo de las Clementinas, y segun esto diriamos que todos quantos Rescriptos el Pa[1801]pa prouee, y Reglas de Cancelaria, finalmente todos los Breues que de su mano salen, harian autoridad publica sin que el lo mandasse, y se podrian alegar por Textos para decision de otros casos (fuera de aquel para quien se dieron) lo qual es tan gran disparate, que no hai necessidad de reprouarle, porque ni el Rescripto Apostolico, ni la Prouision Real, tienen autoridad, mas de para el caso en que se dan, antes que el Principe (de donde mana[1802]ron) les de fuerça de Lei, y los mande poner (y actualmente se pongan) en el cuerpo delas Leies publicas, por do el Reino a el subjeto se gouierna, quanto mas esta Extrauagante, que no es general, ni habla en el Derecho por venir, sino estatuie Derecho entre partes para en lo passado, que consistia en hecho, y huuo sobre ello conocimiento de causa, Esta razon (a mi flaco juizio) no recibe respuesta, y mucho menos la siguiente, Demos que la Ex[1803]trauagante tiene autoridad publica, el Contracto en que ella dispone es mui diferente de el Censo al quitar, luego no le hemos de regular por su decision, prueuo la diferencia, conuiene a quel Contracto con el nuestro, en que entrambos son sobre bienes Raizes, y quedan obligados a la paga ordinaria, y el que recibe el Contracto, no puede ser compelido a redimirle, esta es la conueniencia. La diferencia[1804] es, que en el Contracto de la Extrauagante no gana el Comprador de el Censo sobre la cosa directo dominio, sino el Derecho de el Censo ordinario cada año, como vimos en los Iuros Reales, mas en el Censo al quitar gana el directo dominio, de la quantidad que da, en que (como vimos) se funda el Comisso, y esto es lo que se deduze por principal en el Contracto, y por acessorio el Censo de cada año, en la Extrauagante al reues, lo principal[1805] es la Renta, y lo acessorio la Hypoteca de la heredad, mas la maior diferencia consiste en que el Contracto de el Censo al quitar tiene por la Lei real precio limitado, menos de el qual no se puede dar, y el de la Extrauagante no le tiene, sino el que las partes pusieren,[1806] y es manifiesta injusticia, v assi lo confiessan todos los Teologos y Iuristas, que reprehenden los Censos dados a menos de quatorze mil el Millar, en el Contracto de Venta ni en el de loguero, ni en ningun otro hai precio limitado a que se haga, porquele ha de hauer en este de Censo al quitar? pues impide la voluntad de las partes, y libertad de el Contracto, si aprueuan toda la Extrauagante, porque reprueuan aquella parte, que es la principal? y si aquesta parte aprueuan, porque no reprueuan la Lei que la corrige? esto es comparado la Extrauagante a las Leies de el Reino, mas**[115r]** consideremos ahora su justicia por si sola, claro esta que aprueua el interesse de la Vsura Centesima, que entre los Romanos era hauida por desaforada, aquellos Paganos en las tinieblas de su Gentilidad reprouauan entre la[1807] gente profana, lo que ahora en la luz del Euangelio entre Eclesiasticos se ha de permitir? no se puede esto excusar, con dezir que la otra era Vsura sobre bienes muebles, que estauan a riesgo de quien la recebia, y la Extrauagante habla en bienes Raixes, que estan a riesgo de quien la da, porque esto es respecto de la substancia de el Contracto, mas yo no tracto sino dela justicia, o injusticia de el Contracto,

que esta en el mas, o en el menos de el interesse, porque los Romanos no reprouauan la[1808] Vsura simplemente como los Christianos, si no por el interesse que se pagaua, de esta manera tenian por muy buena la Triental, por mediana la Semisse, y por abominable la Centesima, mas la Extrauagante de primer boleo aprouo el interesse de la Centesima.

¶ Queda (si no me engaño) inconuencible[1809]mente prouado, que ni la Extrauagante tiene autoridad publica de Decretal, o Texto de el cuerpo Canonico, y si la tuuiera, que no habla en el Contracto de el Censo al quitar, porque solo vna diferencia o dissimilitud que haia por do se varie el caso, se varia la disposicion de el Cano no de la Lei, y assi es de creer, que aquesta Extrauagante en el tiempo y caso para que se hizo fue muy justa, sancta y buena, mas no para traer la en argumento al Censo al quitar, quanto mas para decidirle por ella, solo se puede traer parar vn efeto, que lo que en ella se prohibe, es prohibido en el[1810] Censo al quitar, mas no lo que en ella es permitido, se permitira en el Censo, porque se procede de maior a menor, assi como de la Vsura Centesima, arguiremos que pues era reprouada entre Romanos, tambien lo sera en nuestros Censos, mas por ser entre Romanos permitida la Triental, no lo sera entre nosotros. Creo que bastantemente he deseneantado esta Extrauagante, y respondido a los que vsan de ella para cubierta de sus codicias desenfrenadas, Logros y Vsuras abominables, y si a lo mismo que ellos consultan no les responden a su gusto, luego desenuainan con la Extrauagante, y que no se puede contradezir lo que el Papa manda, como si prouassen hauer mandado el, lo que ellos quieren. Mas que diremos al. XVIII. Canon de el S. Concilio Niceno, que habla con los Clerigos, cuias palabras formales son estas,[1811]

¶ Porque muchos Clerigos a causa de la[1812] auaricia, siguiendo Logros torpes se oluidan de el mandamiento de Dios, en que esta dicho, El que no dio su dinero a Vsura, y logreando piden Vsuras Centesimas, estatuie el S. Concilio, que si despues de esta difinicion alguno fuere hallado que recibe a Vsuras, o que de otro negocio semejante sigue ganancias torpes, o que da en especie pan a siete por vno, Todo Clerigo que para ganancia tal cosa intentare, sea echado de la Clerezia, y hauido por ageno de el Grado Eclesiastico.

¶ Este es el. S. Concilio Niceno, el primero[1813] maior y mas importante que ha hauido en la Iglesia de Dios, no se como le responderan con la Extrauagante, la respuesta esta en la mano (para quien le satisfaze de achaques) que hablan en cases diferentes, esta diferencia arreboça mas no altera la sustancia de el Contracto, que dize el Concilio (Ni de otro negocio semejante) pregunto yo si quando se acabo el Concilio Niceno, algun Clerigo diera a Censo (no conforme a la Extrauagante, sino como a nuestras Leies, que son mas justificadas) passara le el Concilio en cuenta que lo daua en bienes Raizes y que quedauan a su riesgo? no por cierto, cada Clerigo meta la mano en su pecho, y se responda a si mismo,[1814] yo no quiero dar consejo a quien no me le pide, ni tanpoco digo al Sacerdote lo que no haria, aunque no lo soi, mas por solo este dicho de el Concilio, no daria vn Real a Censo si vn Millon tuuiesse, y no me parece mal el seglar que lo da, ni (como dize. S. Pablo) tengo precepto de el Señor para dezir lo que di[1815]go, ni me lo dicta la razon por fuerça, mas de que aunque lo contrario sea permitido, tengo por maior perfecion que los Sacerdotes pierdan algun Derecho, y que su Caridad abunde mas que la de los Fariseos, para edificar a los que con su exemplo hemos de componer nuestras vidas, y costumbres: y con esto concluio la materia de la Extrauagante.

[[115]v] Vso de este Contracto.

DEclarada la naturaleza y partes sustanciales de este Contracto, resta que veamos las Accidentales, y el vso que de el puede hauer en la Republica, como he hecho en todos los demas, de el Enfyteusis ya vimos que fue la destruicion de el Imperio Romano, porque con el (abarcando tierra) satisfizieron los pocos y poderosos a sus apetitos, y destruieron a los muchos y pobres, que son los neruios que sustentan la Republica, mas aquel daño (aunque grande) tiene limite, por que le tiene el subjeto en que cae, que son las heredades que recibe el Enfyteuticario, las quales no se pueden traer de fuera parte, ni puede el Censo vencer a la Renta, lo que no es en el Censo al quitar, que como consiste[1816] en dinero seco, traese de fuera parte lo que daña, que es el dinero, y por la misma orden se buelue a sacar, y aunque se funda sobre heredad raiz, es sobre el valor, y por esto (como luego veremos) excede muchas vezes el Censo a la Renta de la heredad sobre que esta, Todos los Contractos de el Derecho de las gentes tienen algun vso en la Republica, y se dan casos en que sean con merito de quien los haze, solo este Contracto de Censos al quitar no le tiene, porque todas las diligencias y mañas de los que mas los defienden, no bastan a hazerlos buenos, sino a que no sean malos, y cierto si subtilmente se especula el estado de estos Reinos, ninguno puede negar, sino que despues que hai Censos, ellos y las Rentas de el[1817] Rei, y particulares haziendas de muchos estan destruidos, lo qual mostrare por vn exemplo manifiesto, viene vn hombre de Indias con quatorze mil ducados, dalos a Censo (con quanto recatamiento quisiere) por mil ducados, gastan aquellos dineros los que los reciben, quedan sus haziendas hypotecadas a los mil ducados, de manera que en la forma exterior tan enteras se quedan como antes, mas como vna fantasma sin cuerpo ni sustancia, que que dan socauenados los frutos, de manera que el señor de las heredades, no es señor para des frutarlas, sino esclauo para beneficiarlas[1818] al Censo. Tambien los propios a quien se paga el Censo, son perdidosos, porque no cobran a derechas, y despues quando vienen a cobrar, ha de ser tomando las heredades, sobre que esta cargado el Censo, y lo corrido, sin lo qual han estado tiempo. Esta es la principal causa de todas las necessidades que oi hai, Mas palpablemente se puede ver por las haziendas de señores, Tiene vn señor vna villa[1819] que le renta. M. ducados, los quales si se vendiessen se hallarian por ellos. C.M. porque son sobre vassallos, y en ierua (y todas las demas qualidades que hazen valer mucho vna ha[1820]zienda, aunque rente poco) toma sobre aquella villa con licencia del Rei a Censo quatorze mil ducados, y por los Reditos dellos da la Renta, de manera que ninguna le queda, y toda sela lleua el señor del Censo, que le prosta a aquel miserable señor de la villa ser señor de ella? pues el otro se goza la Renta, y gastado el dinero se queda (como Obispo Titular) con el titulo vano, sin ningun fruto, y assi la dexa a su hijo, por manera que podemos dezir, que es señor de la villa de que otro[1821] es señor: si estos Censos los tomassen Tratantes que biuen de menear el dinero, y lo saben hazer, seria en alguna manera tolerable, mas es al contrario, que los Tratantes no hallan granjeria mas cierta, ni de maior ganancia, que dar su dinero a Censo, y como siempre lo dan de gouierno a personas que estan ahorcadas, al momento se hazen de mucha conciencia, y para quinze marauedis que dan, luego quieren diez mil ducados de heredades, Esta es mi opinion acerca de los Censos, la qual sino puedo afirmar verdad irrefragable, o so atreuidamente dezir, que quien mirare (con ojos claros y libres) todos los passos de la Escriptu[1822]ra, en que el Espiritu sancto reprouo la Vsura, hallara que quadran en todo y

por todo al Censo al quitar, porque de sustancia la hazienda de el Proximo, despojale de sus bienes, haze todos les demas inconuenientes, que dispone en abominacion de la Vsura, lo qual mostrare palpablemente por dos razones (que ninguno pueda negar) la primera es porque la Vsura sobre prendas, es mas en interesse de el señor de las mismas prendas,[1823] que el Censo (en igualdad de interesse) esto es manifiesto, porque si yo doi en prendas vna capa a vn Iudio por catorze ducado**[116r]** que me da para darle cada año vno, despues que me haia consumido por principal y Vsura la capa, hago cuenta que la vendi por sus cabales, y si quedo sin capa, tambien quedo sin Censo. Mas aquel señor de la Villa (en que puse arriba exemplo) queda sin villa para aprouechar se de ella, y no sin Censo para pagarle, y de aqui se sigue, que lo que el Dere[1824]cho introduxo en fauor de el Censualista, se retuerce para daño y total destruicion suia. Lo mismo es en vna casa, que puesto que valga diez mil ducados, no rentara ciento aun que la arrendassen, y tampoco renta estos por que la habita el Censualista, toma sobre ella siete mil ducados a Censo (que son quinientos al año) va pagando lo que la casa no renta, y vltimamente ha de dar consigo y con la casa en el suelo, para el señor de el Censo. La segunda razon no recibe respuesta tanpoco como la passada. Toda la renta de los Censos al qui[1825]tar son hauidos por bienes muebles (assi de Derecho comun como de el Reino) y mas particularmente se ve en los abonos que se hazen en las rentas Reales, que aunque vn hombre tenga. M. ducados de renta en Censos al quitar, no le recebiran para abono de. C. du[1826]cados, donde se requiere, que el abonador tenga en raizes el valor de la renta que abona. Quando se hazen los Abonos por haziendas, para cobrar el seruicio y pechos de quien los ha de pagar, si vn pechero tiene. M. ducados de[1827] renta en Censos al quitar, y ninguna raiz, no le reparten pecho alguno. Por el contrario, si otro Pechero tiene vna heredad raiz que valga. M. ducados, y rente. XX. y pague sobre ella. L. de Censo al quitar, le hazen repartimiento, como si la heredad estuuiesse libre, y ningun Censo pagasse, por que en el vn caso y en el otro (y en todos casos, como quiera que el Censo al quitar se considere, por Actiua o por Passiua) es hauido por bienes muebles, como vna ropa o vn cauallo, que al fin han de perecer. Lo mismo es en otras partes fuera de el Reino, en Valencia (por Fuero de aquel Rei[1828]no) ninguno puede vincular hazienda raiz, o Censo Enfyteusis para obra pia (que ellos llaman, Amortizar, o passar en mano muerta) si primero no lo manifiesta ante el juez de las Amortizaciones, y paga a. IIII. por. XX. si es en vida, y si es en muerte a. VI. y con esto le dan licencia, y sino pierde lo que vinculare, mas si carga Censales de gracia, para el mismo efecto, o los vincula en vida ni en muerte, ningun Derecho deue, ni ha menester licencia, por que son hauidos por bienes muebles, conforme a lo que hemos visto. Pues si esto es assi (como es verdad en Derecho) que respuesta me pueden dar (o por mejor dezir, que respuesta podre yo dar) a mi mismo, y a los que me la preguntaren sobre las Filosofias que he querido fundar, de que estos Censos al quitar son de la misma naturaleza que los Enfyteuticos y que son Reales. pues si lo[1829] fuessen, assi como la cosa sobre que se situan es raiz, tambien ellos fueran raiz, y no bienes muebles. De la misma forma y manera, que si estuuiera el Censo sentado sobre vna capa, o sobre ropa, caualgadura o otro mueble. Retiniendo esta misma doctrina, pregunto en cuio sauor se introduze que este Censo no pueda ser sino en Raizes, si es en fauor de el que[1830] compra el Censo, que es el que da la suerte principal, por que le fuerçan a ello, que el beneficio no se puede dar al que por tal no le recibe. Resta que (como la Extrauagante dize) sea en fauor de el Censualista que vende el Censo, luego si en sus fauor es, bien lo puede renunciar, por que ya no seria fauor o

beneficio, si aunque le pesasse huuiesse de vsar del, y no se pudiesse renunciar. Forçosamente hemos de dezir que es de substancia de el Contra[1831]cto, y que ni es en fauor de el que da el Censo, ni de el que le recibe. Pues si es de la Substancia de el Contracto, puede hauer maior barbarie ni ignorancia de el Derecho, que afirmar esta repugnancia, que los bienes raizes produzan la Action que los muebles, respecto de si mismos, y que el efecto de ellos sea de mueble. Pues que diferencia me dan entre el Censo al quitar y la Vsura, pues no hai o[1832]tra de que la vna es sobre bienes muebles, y la otra sobre bienes raizes, esta es vna fortissima razon para mi, y a que no hallo respuesta, ni he hallado quien me la de, ni tanpoco lo he visto en otro, no se si lo haze la cortedad de mi juizio, ingenio, y habilidad, que cierto la tengo por verdad irrefragable, y quisiera tener tanta discrecion para desatar este nu-**[[116]v]**do, como tuue estudio para buscar el lugar y parte donde estaua, y hallarle, solo aduierto de vna cosa (para que nadie se fatigue en vano en esta materia) que es impossible concordar el Derecho Ciuil delos Romanos en[1833] la materia de Vsuras, con el del Reino (o por mejor dezir con la doctrina de Iesu Christo) lo que no es en todas las demas cosas, aun que no sean del Derecho de las gentes, se da alguna proporcion y conueniencia, como en las Sepulturas, y Imunidad de Yglesias, Prerogatiuas de Sacerdotes, y todas las demas cosas, que aun que son proprias de la Religion Christiana,[1834] se fundan (y es menester saberle para entender las) en el Derecho de los Gentiles, mas buscar conueniencia y proporcion entre las cosas que en si son repugnantes, es falta de celebro, y diligencia perdida. Dize el Espiritusancto, que conueniencia puede hauer. Entre Christo y Belial? assi entre Christo y la Vsura no la hai, ni la puede hauer, Iesu Christo simplemente la vieda, Belial la loa, y para[1835] mejor encubrir su falsa doctrina, pone vna malicia fingida, no en la substancia, sino en el acidente. Esto es lo que me ofreci a proponer en esta materia de los Censos al quitar, que el Lector podra conferir con lo que otros bien prolixamente han escrito, y conparar sus fundamentos con los mios, porque[1836] para hazerlo yo, ni la breuedad que professo me da lugar, ni mi condicion (que no es de escriuir Apologias, o Pasquines de lo que otros escriuieron) sino proponer lo que me parece, y fundarlo lo menos mal que puedo, dexando su juizio al Lector, para que si mi razon fuere bastante, le saque del engaño en que le huuiere puesto la autoridad agena, y assi (aunque[1837] contra mi voluntad) soi forçado a señalar pieça, y aduertirale con mucho recatamiento lo que de esta materia hallare en el Manual de Confessores, porque de lo de el Tratado de Censos que haze el Reuerendo Maestro frai Tomas de Mercado (en capitulo particular, donde alega y declara algunas Leies de el Reino) no creo que aunque el donde se le ofrece trata de el poco ingenio y Metodo de los Iuristas, que se meten en materia agena, que[1838] dexara de dar lugar a que algun Iurista dessee que tome para si la licion que da para otros, especialmente en este capitulo, donde los principios que pone son fallos, y juntamente con esto disparatos, que no infieren las conclusiones que de ellos pretende inferir, El confunde el Censo al quitar con el Enfyteusis, y los pone debaxo de vn miembro de Diuision, y quiere que la Lei que dispone que se pague el Conse en dinero, y no en especie, que valga tambien en el Censo Enfyteusis, y en aquel reprehende el Derecho de la Decima, y sobre todo no se como se encarga de escriuir de vn Contracto, de el qual no explica que naturaleza tenga, ni si le juzga por carne, o por pescado, por Martyr o por Confessor, para que se sepa que Oficio se le ha de rezar, solo le haze de naturaleza de Pension consignatiua (que[1839] el llama) a diferencia de la reseruatiua, que es la Eclesiastica, vocablos nueuos para mi, por que la Pension no es Contracto Real, porque se funda en la vida de la persona de

el que la recibe, ni Personal, porque se funda en la cosa que la paga, aunque mude señor, sino es vn Contracto doze vezes mas irregular que[1840] quantos hai, fundado en cosa que no puede ser contratada, su naturaleza tratare en otra parte, mas como llamara la Pension que vno constituie a otro, sobre el beneficio con que el Constituiente se queda, que no le da a el Pensionario, esta no se podra dezir Reserua[1841]tiua, porque no se reserua Pension, sino el beneficio, forçosamente la haura de llamar Consignatiua, y sera Censo al quitar por su Diuision, y donde antes no nos valiamos con vn Censo, ahora ternemos dos: Tambien permite (como el Manual) Censo sobre persona libre, aunque le dissuade, y dize que sera necio el que le tomare, esto basta apuntar, sin confutarlo, que esto es oficio de el Lector que ha de juzgar entre las dos opiniones) Otros[1842] hai que por sola su autoridad quieren que estos Censos sean prohibidos, sin alegar mas razon de vn toruellino de palabras mal compuestas, quando pusieren los medios por dolo tienen, respondere a ello, pues la Lei ciuil y autoridad de el Derecho Real (fundadas en las razones que he traido) los aprueuan. En todas las cosas los extremos aun mui buenos son viciosos, y quiere Dios que la sabiduria no sea mas de lo que conuenga, quanto mas**[117r]** en las opiniones, que no tienen de valer mas[1843] de en quanto (por medios puestos en razon) se prouaren, y assi creo yo que he hecho en esta materia enfrascada, y si no he salido con mi intento, no es por falta de voluntad o diligencia, sino por no saber mas. En mi escritura se ponga duda, mas no en mi intencion, que verdaderamente es buena, y de guiar a mi proximo (quanto en mi fuere) a la carrera de saluacion.

De el Retracto por el Tanto.

TITVLO. III.

CAP. I.

TOdo home que heredad de pa[1844]trimonio o de Abolengo quisiere vender, si home de aquel Abolengo la quisiere comprar tanto por tanto, haia la antes que otro alguno, y si dos o mas la quisieren (que son en igual grado de parentesco) haia la el mas propinquo, mas si antes que la heredad fuere vendida no viniere el pariente, e del dia que fuere vendida hasta nueue dias viniere, si diere el precio por que es vendida la heredad, haia la. Y si el pariente mas propinquo no la quisiere demandar, otro pariente no la pueda demandar, y si el mas propinquo no fuere en el lugar, pueda la demandar otro de su linage. Mas si la quisiere por otra heredad cambiar, no la puede ningun pariente contradezir, y aquel pariente que quisiere la heredad que es a otro vendida, de le el precio que le costo, y jure que la quiere para si, y que no lo haze por otro engaño.

CAP. II.

LOs nueue dias contenidos en la Lei de el[1845] Fuero, corran contra el pupilo o menor, y contra el absente, y no se de contra el dicho termino restitucion ni otro remedio, y si el Tutor o Curador quisiere sacarla por el tanto para su menor, pueda, con que sea en el tiempo y forma de suso declarada, y siempre que concurrieren en el Retracto, el pariente mas propinquo de

el Vendedor, y el pariente mas propinquo de el señor primero de la heredad, se prefiera el mas propinquo de el Vendedor, y excluia a el otro, como si la heredad fue de el aguelo, y el nieto la vende, si vn hermano de el nieto la quiere, y vn hijo de el aguelo, ha se de preferir el hermano de el Vendedor.

CAP. III.

POr quanto nos ha sido fecha relacion que[1846] ha hauido algunos pleitos (en algunas Ciudades, villas, y lugares de los nuestros Reinos) en que han pedido los hijos de algunos padres, o de otros sus parientes, las heredades que venden sus parientes, o sus padres, no las hauiendo heredado los Vendedores de su linage, ni de sus parientes, sino hauiendo las comprado o hauido por Troque o Donacion, o en otra manera, por ende mandamos, que no se puedan poner, ni seguir los tales pleitos, ni haian lugar de se pedir, ni sacar tanto por tanto, los bienes que ansi fueron vendidos, saluo quando los tales bienes fueron vendios por personas que los huuieron heredado de su Abolengo, o de su patrimonio, y los vendiessen los que ansi los huuiessen heredado, v los que por tales razones los quisieren demandar, que los demanden desde el dia que la vendida fuere hecha, hasta nueue dias.
¶ Esta Lei es de el Rei don Henrique el. II. y es la. L. XXVII. Tit. I. Lib. VII. Ordenamiento. Va a la letra como esta en el original.
¶ Estas seis Leies siguientes son las Leies de Toro, desde la. LXX. hasta la. LXXV. inclusiue, notase por respecto de los glossadores que glossaron aquellas Leies, para que el Lector sepa donde ha de aplicar la glosa, que fue hecha antes que ellas se reduxessen a la Recopilacion.

CAP. IIII.

EL sacar por el tanto, haia lugar en todas[1847] las cosas de Patrimonio que se venden, aunque sea en almoneda publica, o por mandamiento de el juez, y los. IX. dias corran desde el dia de el remate, y el que las quisiere sacar, aliende de el precio principal haia de pagar al comprador (antes de entregarse le la cosa vendida) las costas, y el alcauala si la pago.

CAP. V.

QVando muchas cosas se vendieren por[1848] vn precio, no se pueda sacar parte de ellas, y dexar las otras, sino o todas se han de sacar juntas, o dexar las todas, mas si fueren vendidas por diferentes precios, puede sacar lo que quisiere.

CAP. VI.

SI el Comprador de la cosa de Abolengo[1849] la comprare fiado, el pariente mas propin-**[[117]v]**quo la pueda sacar dando fianças (a vista dela justicia) de pagar a el tiempo que el comprador estaua obligado.

CAP. VII.

EL Derecho de sacar por el tanto la cosa[1850] patrimonial competa a el pariente mas propinquo, el qual queriendo la, excluia a todos los de mas, y no la tomando el, vaia este Derecho consecutiuamente por todos los parientes dentro de el quarto grado, prefiriendo siempre el mas propinquo, y excluiendo a los otros, como esta dicho.

CAP. VIII.

QVando concurren en sacar la cosa ven[1851]dida por el canto, el Pariente mas propinquo, con el señor de el Directo dominio, o con el Superficionario, o con el que tiene parte en ella, por que era comun, prefierase en el dicho Retracto el señor de el Directo dominio, el Superficionario, y el que tiene parte en ella, al pariente mas propinquo.

CAP. IX.

EL Comunero (conforme a la Lei de la Par[1852]tida) puede sacar la cosa por el tanto, quando la sacare sea en el termino, y por la manera que el pariente mas propinquo la pueda sacar, y no de otra manera.

CAP. X.

LA cosa comun en que muchos han parte[1853] si hai pleito començado sobre la diuision, no puede el vn compañero vender su parte si no con plazer de los otros compañeros, mas si no le hai, puede venderla a qualquiera de los compañeros, o a vn estraño, mas el Compañero la puede sacar por el tanto que el estraño diere.

CAP. XI.

EL que hizo o planto edificio o lauor en[1854] tierra agena (con licencia de el señor de la tierra) por hauer parte en la lauor, y antes de partido o despues, lo quiera vender, pueda, mas si el señor dela tierra, o sus herederos, tanto por tanto lo quisieren comprar, sea obligado de lo vendera el, antes que a otro.

CAP. XII.

QVando en la vendida se pone condicion,[1855] que si dentro de cierto tiempo hallare el Vendedor, quien le de mas precio por la cosa vendida que le dieron, la pueda tornar a vender, vale este pacto, y hallando quien le demas, esta obligado de auisar a el primer Comprador, para que si le quisiere dar lo que otro da, pueda tomar la por el tanto, y si no la quiere, es obligado a restituir la cosa que compro, con todos los fructos que de ella huuiere lleuado, sacadas las expensas, mas si de parte de el Vendedor hai fraude, o hizo la puja algun hijo, o sieruo suio, o otra persona con engaño, no esta obligado a vender la.

CAP. XIII.

SI algun Moro se vendiere en almoneda,[1856] el que le quisiere para redempcion de Christiano captiuo que este en poder de Infieles, le puede tomar por el tanto, dentro de sesenta dias de como se rematare, y siendo para este efecto, pueda sacar de poder de qualquiera el esclauo Moro que tuuiere, dando por el lo que le costo, y mas la tercia parte (si ha vn año o menos que le tiene) y la mitad, mas si ha mas tiempo, lo qual no se entienda, con el que tiene el Moro que haia captiuado el por su persona, por que este no puede ser compelido a venderle, ni tomar se le.

CAP. XIIII.

LAs Alhondigas y casas publicas de pan,[1857] de qualesquier lugares de estos Reinos (y sus Maiordomos en sus nombres) puedan comprar para la prouision de ellas panadelantado, por la orden de la Lei (que es a el precio que valiere quinze dias antes o despues deel dia de nu estra Señora de Setiembre) y quando no lo huuieren comprado, y concurrieren con otros compradores a comprar pan que no estuuiere comprado, atento que es bien publico, sean las dichas Alhondigas preferidas a todas y qualesquier personas (ansi eclesiasticas como seglares) y puedan sacar lo por el Tanto, y para esto los de el Consejo den las prouisiones necessarias, en sauor de las Alhondigas y Maiordomos.

CAP. XV.

LOs depositos publicos de pan, y Alhon[1858]digas de estos Reinos, puedan tomar a los Arrendadores la mitad de el trigo, ceuada, centeno, y auena de sus Arrendamientos por el tanto, a el precio que a ellos les saliere, y las justicias lo hagan ansi guardar con todo rigor, y lo cumplan, so pena de la merced de el Rei, y dos mil marauedis para la Camara.

CAP. XVI.

LOs obligados a dar a basto de Pescado en[1859] los pueblos, y bastecedores de ellos, pue-**[118r]**dan en qualesquier serias y mercados de estos Reinos (donde el pescado le vende) tomar lo por el tanto, a los que lo compraren para reuender, y tengan para ello termino de dos dias de como lo huuieren comprado, pagandoles lo que les huuiere costado, y costas que huuieren hecho, y el que lo toma ha de lleuar testimonio de el lugar donde es Obligado (en que se declare si es Obligado, o Bastecedor, y la quantidad que va a Comprar) y a las espaldas de el testimonio se assienten las Compras que huuiere hecho, y no se le pueda dar mas de vn testimonio en vn año, por que no pueda hauer fraude, y siempre que concurran (a tomar el pescado por el Tanto) el Obligado de vn pueblo, y el Bastecedor de otro, sea preferido el Obligado a el Bastecedor, y el pescado que ansi sacaren por el Tanto, no lo puedan tornar a reuender, so pena de perderlo, y otro tanto mas.

CAP. XVII.

LOs hazedores de paños, puedan tomar[1860] por el Tanto la mitad de las lanas que se compraren para sacar fuera de estos Reinos, y las justicias se las hagan dar, a los precios y

plazos, y con las condiciones que los Compradores las tuuieren compradas, o compraren, y ante todas cosas reciban de ellos las dichas justicias fianças (legas, llanas, y abonadas) en la cabeça de la jurisdicion donde se compraren, que labraran la dicha mitad de lanas que toman, y que no la venderan, ni traspassaran a otro, ni por si ni por interpuestas personas las sacaran fuera de estos Reinos, so pena de perder las para la Camara, y mas veinte mil marauedis, para el juez, y denunciador por iguales partes, y estas fianças se pongan en el arca de el Concejo (de el lugar donde se tomaren) y las justicias en estas causas procedan sumariamente, atenta la verdad, sin dar lugar a fraudes ni cautelas.

CAP. XVIII.

LAs personas que tienen por tracto hazer[1861] texer seda, puedan tomar por el Tanto la seda que qualesquier Mercaderes compraren para tornar a vender, dentro de diez dias despues que la huuieren comprado, obligando se que la texeran, o la haran texer, para la vender por junto, o por menudo (y no en otra manera) so pena que lo haia perdido, con el valor de otro tanto.

Anotacion de este Titulo.

ESte Contracto de el Retracto puse entre[1862] los Contractos Irregulares, porque ni es de el Derecho de las gentes, ni de el Ciuil de los Romanos, sino Derecho particular de el Reino, por nuestras Leies introduzido. En los Contractos ninguna cosa se considera tanto, como la Libertad de los Contraientes, esta consiste, en que el Vendedor venda su cosa a quien, quando, y como le pareciere, por que gustara vno de dar su cosa la mitad menos a vna persona, que por doblado vender la a otro, y lo mismo es de el Comprador, que huelga antes comprar caro de vno, que barato de otro. Esta libertad es de substancia de los Contractos, y es de Derecho de las gentes, y a esta se opo[1863]ne derechamente el Retracto, cuia naturaleza es, impedir a el Vendedor, que no venda a quien quisiere, y a el Comprador que no compre lo que quiere. De manera que de parte de el Vendedor se opone a la persona, y de parte de el Comprador a la cosa. Los exemplos estan manifiestos por las Leies de el Titulo. Esta fuerça que el Derecho de el Reino haze, seria notoria injusticia, si no se fundasse en razon, que con su prouecho excediesse al daño que haze. La qual especulada sutilmente, hallaremos, que ningun daño trae, y es cau[1864]sa de grande prouecho, por que el Vendedor despues que tiene recebido el precio de lo que el vendio, y echada la cosa de su mano, que mas se le da, que este en poder de Alonso que de Gonçalo? esto es en quanto a el Vendedor. Pues en quanto a el Comprador, si le bueluen luego el precio, que dio a el Vendedor, sacandole la cosa rezien comprada, ninguna cosa pierde de lo que antes tenia, haga cuenta que no se concerto con el Vendedor, ni se efectuo la Venta que hauia començado a tratar. El prouecho que trae el Retracto es, el bien pu[1865]blico (que como arriba vimos se ha de preferir a el particular) y este bien publico consiste, en fauorecer la libertad, y a los bastimentos publicos, y a los menestrales antes que a los Mercaderes, y que las heredades no salgan de la familia en que estan, y se conseruen (lo mas que sea possible) por que de su conseruacion de ellas depende la de la Ciudad,**[[118]v]** y de esta de la Ciudad, la del Reino, Ansimismo pretende (quanto en si es) que las heredades se conseruen en vno, y no se desmiembren en diferentes partes, sino que lo desmembrado se consolide, y lo que naturalmente es vno, y esta de si mismo apartado, se junte, que es fin de la naturaleza, procurar de conseruara la especie. Este

es el efecto y naturaleza de[1866] este Contracto, el qual como es nueuo, ni en Latin ni en Romance tiene nombre, la Lei de el Fuero le llama Sacar por el tanto, y explica bien su efecto por descripcion, mas no por vn vocablo, yo le llame Retracto, como los autores Latinos modernos le llaman, por que explica bien su naturaleza. Contracto (como[1867] arriba vimos) viene de Traho y Con, que quiere dezir traer en vno las voluntades diuersas, contrario de este es Retraho, que quiere dezir, lo que ya estaua traido sacarlo a fuera, que despues de hecho Contracto, el que retrahe entra de por medio, y (sacando para si la cosa contractada) deshaze lo que estaua hecho. Los Napolitanos le llaman Derecho Protemiseos,[1868] y aunque Andres Tiraquelo (singular Iurista Frances y mui docto en letras de Humanidad) no le halla la Etymologia perfecta, y quiere tomar la corrida de mas atras, pudiera se la dar, llamandole Derecho Protoniseos, que en Griego querra dezir primera Compra. Mas yo creo que su verdadera composicion es de Emo, que en Latin quiere dezir comprar, y Protos, que en Griego significa primero, quiere dezir primero en el Derecho de el comprar, y la declinacion le dieron Griega. Esta forma de componer de dos lenguas[1869] es Barbara (pero vsada en la inclinacion de el Imperio Romano.) Assi tenemos Protomedico, Primicerio, Protoescriniario, y otros vocablos compuestos, como Centauros de dos naturalezas, y en la maior parte del Reino de Napoles (alomenos en Calabria y Abruço, y toda la frontera de el mar Ionio y de Sicilia) antiguamente se hablo la lengua Griega, y se llamo Magna Grecia, y aun ahora se[1870] habla. Si a la naturaleza de este Contracto hunieramos de estar, deuieramos llamarle Redempcion (como le llaman los Hebreos) que[1871] quiere dezir tornar a comprar, y esto es redemir, de donde tomo nombre la Redempcion humana, y el Redemptor de ella nuestro maestro y saluador Iesu Christo (el sea siempre loado.) El hombre de su criacion y primer principio era criatura de Dios, y possession suia, contrato el demonio con el hombre, y comprole por suio, y aun mui caro, por que[1872] dio por el la maldicion eterna (enque Dios maldixo a la serpiente) y el hombre quedo por esclauo suio, subjecto a su poder, y enagenada de el que Dios sobre el tenia. Hecho este Contracto entre el hombre y el demonio, vi no Iesu Christo nuestro saluador a sacar a el hombre por el tanto, y deshazer el Contracto (que estaua hecho) con otro nueuo Contracto de precio mas subido, que fue su preciosissima sangre, muerte, y passion, con la[1873] qual torno a comprar a el hombre, que fue redimirle, y ponerle en estado que se perdone el pecado antiguo, y quede capaz y habilitado para la gracia de Dios, y sacado del demonio su señor. Esta fue la Redempcien humana, y los Hebreos (como luego veremos) llamauan este Retracto Redempcion, mas como la Iglesia tiene y a este vocablo aplicado a el inefable mysterio que por el se significa, no es justo que para otro efecto le vse el Cristiano. Este baste quanto a la Etymologia y origen de este Contracto, en quanto a su or[1874]den, conuino que siguiesse a los Censos Enfyteusis, y al quitar, por que es vno de los principales efectos de aquellos Contractos, y aun que en este Titulo he juntado todos los casos que en Derecho de el Reino se da Retracto. Los seis Capitulos postreros de si estan claros, ninguna cosa hai que notar en ellos, si no aduertir a el que Retractare, que median[1875]te el juramento (con que se le da el Retracto) esta Dios de por medio, el qual (como es mi tema) sabe mucho par a engañarle, aunque con cautelas engañe a su proximo, espere de Dios la vengança, por que esta obligado a restitucion, a Dios de el perjuro, y a su proximo de la hazienda que le quita.

¶ Las Leies que tractan de el Retracto de heredad vendida, que son los doze Capitulos primeros, son dificiles, por que la mate[1876]ria es mui practicable, y sobre cosa importante, y los que han escrito sobre ellas (que son muchos) no hazen principal caudal de las Le-**[119r]**ies que glosan, yo al contrario, procurare no salir de la Lei de el Fuero (que es como Texto, y las de Toro, que son su glosa y declaracion) y juntamente añadire otras de Derecho de el Reino (que ellos muestran no hauer visto, alomenos no se acordaron de ellas) y importan mucho para la claridad de la materia, Este Derecho del Retracto, es Derecho Mu[1877]nicipal de el pueblo de Israel, como parece por la Historia de Rut, y por el Leuitico, el Derecho Romano no le conoce, porque no hizieron tanto caudal delas Familias, como los Iudios, el Reino de Napoles le tiene, y el de Francia, en Castilla le hai de Fuero, yo con grandissima breuedad notare sobre el Texto, solo aquello que fuere nueuo, o porque los Doctores no lo haian notado, o porque sea contra lo que ellos notaron, el Lector lea mi opinion con juizio, y sigala, si le satisfiziere.

¶ Ante todas cosas pido (lo que los Docto[1878]res aqui preguntan) si el Retracto haura lugar en otros Contractor, mas que en la Venta? todos (sin faltar vno) tienen que no, yo tengo lo contrario, y pregunto si el Retracto haura lugar en cosa mueble? todos tienen que no, por que la Lei de el Fuero dize que sea Heredad de Abolengo, y Heredad se entiende Raiz,[1879] yo assi lo confiesso, y por la misma razon digo, que la Lei de el Fuero solamente excepta vn caso, quando la heredad de Abolengo se trueca por otra heredad, De manera que ha de ser trueco de otra Raiz precisamente, por que si fuesse trueco por Mueble, o por Mueble y Raiz (como por cautela se haze) ha lugar el Retracto en estos casos, mas diran como se hara el Retracto, porque cada vno querra cobrar su cosa? y en efecto, seria priuar al pariente que no pudiesse vender la cosa de la Familia, digo que se ha de hazer contra el Estraño que troco, y se le ha de dar la tassa de su trueco, para esto se vea lo que abaxo noto de cuia mano se toma la cosa Retractada, y se vea lo que note en el Titulo de el Trueco, sobre si es Venta, y sobre la Tassa de la Alcauala, porque conforme a aquella se ha de hazer, es tan claro todo lo que he dicho, que no recibe respuesta, de esto saco notables Ampliaciones. ¶ I. Si se da a Censo al quitar la He[1880]redad de Abolengo, la puede tomar por el tanto el Pariente (por el Cap. XI. de este Titulo) porque el Censo al quitar es Venta a plazo incierto. ¶ II. Si se da a Censo Enfyteusis la puede retratar, porque es enagenacion[1881] de señorio vtil, y la misma razon hai de la Lei a la parte, que a el todo, y la paga de el Censo procede de la misma Heredad, y no de otra parte, como en su Titulo vimos. ¶ III. Si hauiendo dado a Enfyteusis el señor de el V[1882]til la vende, puede el pariente que es de el Abolengo, compeler a el pariente de el señor de el Directo que aunque no quiera la retracte, para darsela a el porel tanto que otro da, Assi mismo quando la cosa Acensuada es el Vtil dominio de Abolengo, la puede retra[1883]ctar el pariente de el Vendedor, contra el que la compra, si el señor de el Directo no la retracta, y correran los. IX. dias, desde quando el diere la Licencia, de esto sirue la Question, si importa nombrar el Vendedor a el señor del Directo. ¶ IIII. Que si el Pariente la trueca por otra Heredad, y no ha lugar el Retracto, la Heredad que le dan por ella se sustituie en lugar de la otra, y se viste de el mismo Derecho de Abolengo, para que quando se vendiere, la puedan retractar, como podian a la otra en cuio lugar se sustituio.

¶ Quisiera yo mucho, que los Doctores,[1884] me declararan, qual Heredad se llama de Abolengo, y qual de Patrimonio, pues que la Lei les pone nombres diferentes, y habla de ellas como de cosas distinctas, y mas la del Rei don Enrrique, que vieda el Retracto en la del

Patrimonio solo, veanse estos Capit. que estan originales. Esta Lei de el Fuero habla en toda hazienda que por via de Patrimonio y herencia el Testador Originario de la Familia dexare por titulo Lucratiuo a qualquiera, aunque sea estraño de la Familia, y esta llama heredad de Patrimonio, y contra esta da Retracto al descendiente de la Familia, respecto de el estraño a quien se mando. Heredad de Abolengo llama a la que se dexa a el descendiente. Todos me contradiran esto, por la comun opinion que no se da Retracto sino a el que es pariente, yo digo lo mismo, mas niego que no se de Retracto (por Passiua) sino contra pariente, esto se prueua de las palabras de la Lei, donde dize (Todo hombre, &c.) de manera que no**[[119]v]** dixo pariente, ni abaxo donde dize (Pariente) refiere a el hombre, sino alguno de aquel Abolengo, refiriendo el Abolengo a la cosa vendida, y no a el hombre que la vende, y esto se confirma demonstratiuamente por el Cap. XI. de este Titulo, en que se da Retracto a los herederos de el Testador, contra la parte de heredad que cupo a el Estraño a quien la dio por la planta, pues aquel Titulo no es tan Lucratiuo, como si graciosamente se la dexara en el Testamento, De manera que en resolucion[1885] tenemos que el Derecho Actiuo de retraher compete solamente a el de la Familia, mas el Passiuo compete contra qualquiera heredad que se haia dexado por titulo Lucratiuo, aun que sea a Estraño, y aunque aquel Estraño la huuiesse enagenado en otro Estraño, o Pariente suio, siendo la enagenacion por titulo Lucratiuo, por que siempre que interuenga titulo Oneroso, perece el Derecho de el Retracto, por el Cap. III. de este Titulo, en tanto grada, que hecho el Retracto por el de la Fa[1886]milia, la cosa que saco queda fuera de la Familia, que puesto que la venda, aun su hijo proprio no la pueda sacar por el tanto, porque ya es aquello patrimonio de el padre, y este es punto notable clarissimo por la letra de la Lei, y por ninguno de los Doctores aduertido.

Prelacion de Retractos.

EL CAP. VIII. (que es la Lei. LXXIIII. de Toro) han entendido tan mal los Glosadores, como todas las demas, y aunque mi Maestro dize que es dificil, y que nadie la explico tan sutilmente como el, temo que se engaña, por esto la puse a la letra, como ella esta, para que cada vno la tenga a la mano, y vea quien tiene mas razon, el engaño esta, en[1887] que hablando la Lei disjunctiuamente, ellos la entienden por numeros ordinales, lo qual no declaro ni repito (por hauer dicho en el Titulo delas Mejoras quales y como son los numeros ordinales) el sentido de la Lei es este, haze vn extremo que es el pariente mas propinquo, y a este se refieren todos los de mas extremos disjunctiuamente entre si, y copulatiuamente con el, hagamos della Anato[1888]mia para entenderla. Quando concurriere a sacar la cosa (por el tanto) el señor de el directo dominio con el pariente mas propinquo, prefierase el señor Directo al pariente, aqui se acaba esta Clausula, y entra otra, Si concurre el Superficiario con el pariente, prefierase el Superficiario, esta es otra, Si concurre el Aparcero de la cosa con el pariente, prefierase el Aparcero, estas son tres proposiciones cada vna de ellas Copulatiua, mas respecto de si son tres disjunctiuas, el engaño de los[1889] Glosadores esta, en que las entendieron ordinalmente, de esta manera, quando concurren a sacar vna cosa (por el tanto) con el pariente mas propinquo, el señor de el Directo, y el Superficiario, y el Aparcero, se prefieran a el pariente, hasta aqui no van errados, que todos dezimos vna cosa, mas luego entra el error, que quieren que se prefieran los vnos a los otros por la orden de la letra, y que el Directo le prefiera al Superficiario, y el Superficiario al Aparcero, y la Lei no dize

tal, ni le passa por el pensamiento (como hemos visto) sino que cada proposicion de estas haze disjunctiua, y en esto no puede hauer duda a quien viere la letra, mas pues esto queda entendido, passemos adelante con la dificultad de la Prelacion (que los Doctores mueuen)[1890] pues por esta Lei no queda respondida, digo que quando todos juntos concurriessen, o parte de ellos, el señor de el Directo deue ser preferido, porque este impide la Venta con su Retracto, y los demas no comiençan a tener Derecho, hasta la Venta estar acabada, luego se preferira el Comunero, por esta Lei, y porque se funda su Retracto en la co[1891]sa (para conseruarla en Vnion) y no en la persona, como el de el pariente que se funda en la sangre, y es el mas flaco fundamento de todos, mas que diremos de el Superficiario? yo gustara de poder seruir al Lector, con declararlo mas estoi cierto (que ninguno de quantos son, o han sido) me daran razon desta Lei, ni aun los autores que la hizieron, quanto mas los Glosadores, aqui veo desenuainar contra mi la Rubrica de la Superficies en los Digestos, ya yo la he visto tambien como el que mejor, en ella hallaran que el Superficiario tiene señorio Vtil no mas: como daremos Retrato al señor Vtil, contra el Directo que es señor de la propriedad? que es contra todo dere-**[120r]**cho Ciuil y del Reino, y contra la razon natural: porque el señorio Vtil obedece al Directo, y el juizio de la propriedad sorue y[1892] consume al de la possession, yo me contentara con solo que me dieran vn exemplo en que esta Lei se pudiera verificar, por que el Cap. XI. deste Titulo (como luego veremos) habla en el que tiene pleno señorio Vtil y Directo en la planta que le dieron, yo no he hallado quien me declare la Rubrica y leies de Latin, ni esta de Romance, con todo esto proporne lo que a cerca dello alcanço, quien mas supiere, enseñe lo que todos aprendamos. Superficies en Latin quiere dezir Sobrehaz,[1893] de Facies que significa Cara, el Griego la llama Epifania (que quiere dezir Aparencia) porque los Geometras consideran la Linea por cosa cuio largo se ve, mas no tiene canto, ni ancho, la Epifania es compuesta (en ancho y largo) de lineas que se parecen, mas no tiene canto, o gruesso, De aqui vino llamarse la[1894] Pascua de Reies Epifania, porque se les aparecio la estrella, con que vinieron guiados a adorar al Rei de los Reies Iesu Christo nuestro Saluador (el sea por siempre loado) de esta Superficie viene Superficiario, que es el que tiene la haz dela cosa, cuia Raiz esta en poder de otro, y por esto el Derecho comun dize que es señor Vtil, mas no Directo. En Talauera hai muchas heredades plantadas de Oli[1895]uas, que el suelo es de vn señor, y la oliua de otro: lo mismo vi en Santa Olalla junto a Talauera, y la costumbre que tienen es, que el señor de la tierra la labra, y coge el fructo de ella, excepto lo que el arbol campea con las ramas, que aquello labra el señor de la oliua, y se dexa para el fruto de la planta, mas no podria sembrarlo de otro fruto, y si esta planta perece, tienen derecho de plantar otra, este señor de el arbol no se puede dezir Superficiario, porque tiene pleno señorio vtil y directo de su arbol, y no es menos que si dentro dela heredad agena tuuiesse vn cercado (o heredad chica) donde esta aquel arbol, y assi ni[1896] el tiene Derecho de retratar la tierra quando se vendiesse, ni el señor de la tierra el arbol, si se vende, porque cada vno es señor distinctamente de su cosa, y de la vna a la otra no hai proporcion, ni aun se podra nadie resoluer qual de estos fuesse Superficiario. En la villa de Arenas hai muchos nogales en el[1897] Exido y tierras Concegiles, de hombres particulares que los desfrutan y contratan, y los cortan para madera, mas si vna vez perecen, no los pueden tornar a plantar, este (si alguno) se puede dezir Superficiario, porque el arbol es sobre haz de la tierra, y la tierra puede passar sin el arbol, mas no el arbol sin la tierra, que es su fundamento, y como he dicho, la Superficie no tiene canto, o gruesso (que los Filosofos llaman profundidad) y por esto no

se puede sustentar por si, ni aun considerarse sino puesta sobre otro subjeto, que para esto declare, como la toman Euclides y los Geometras. En Talauera y en otras muchas par[1898]tes hai edificios que lo baxo es de vno, y lo alto es de otro, esto tienen algunos por Superficie, y es cosa de reir por la razon que he dicho, que cada vno tiene pleno señorio en su parte, y (como sea sin perjuizio de otro) la puede reparar, pero demos que alli haia Superficiario, qual de los dos lo sera? el de lo baxo no puede serlo, porque la Superficie es la sobrehaz, y lo alto que se parece, conforme a[1899] esto lo es el de lo alto, por otra parte no lo puede ser, porque la sobrehaz ha de estar sobre el subjeto en que todo se funda, que es la haz original de la tierra, en que esta el edificio, y est aes de el señor delo baxo, Incidentemente se note aqui la razon de la Lei que quita, que no se reedifiquen los Valcones y salidizos que de las casas buelan sobre la calle, porque el Valcon es superficie de la calle, que[1900] es suelo publico, en el qual como no puede hauer edificio edificado, tan poco le puede hauer sobre el, sino permitido por tiempo limitado, que es mientras durare lo hecho, sin que se pueda reedificar, esto y no otra cosa hallo que puede ser Superficie, pues en que seso cabe dezir que el señor de el Valcon (que tiene el vtil) hauia de tener Derecho sobre la calle (aunque sea vendible) y no la calle sobre el Valcon? Repito lo que muchas vezes he dicho, que es mas facil hazer Leies, que decla[1901]rarlas, y dar razon de ellas, como vemos de esta de la Superficie, que tan Superficiarios han sido los Escriptores de ella, y tan sobre haz la han tratado, como hemos visto.

[[120]v] Retracto de cosa comun.

EL CAP. IX. de este Titulo (que es la Lei. LXXV. de Toro) parifica en todo y por todo el Retracto de la cosa comun, con el de Abolengo, y los Doctores passan rasamente por ello, sin aduertir la diferencia que hai entre estos dos Retractos, la qual yo notare, y porque mejor se entienda puse la Lei de la Partida a que el Cap. IX. se refiere, aun[1902] que esta puesta otra vez en el Titulo de la cosa vendida, por no obligar al Lector a reboluer hojas (como tambien hize lo mismo de el Cap. XII. que esta duplicado en el Tit. de los Conciertos de la Vendida) sino que lo tenga presente a la vista. Es de notar, que la Lei de Toro aprueua expressamente la Lei de la Partida, la qual habla en cosa que es comun, y no en cosa de compañia, que entre si difieren estas cosas, Comun quiere dezir cosa juntamente[1903] vna, y aquel acto se llama Comunion, y de aqui vino a llamarse Comunion el recebir el inefable y.S. Sacramento de la Eucharistia, porque quando dignamente se toma, el que le recibe se haze vno con Dios, y Dios con el, Por el contrario Excomunion quiere dezir[1904] sacar por su delito al Christiano de la Vnion que tiene en la Iglesia Catolica, Compañia viene de Pan, que quiere dezir, comer juntos vn[1905] mismo pan, y assi la Compañia (como en su Titulo vimos) es Derecho Personal, que con la persona se acaba, y no passa alos herederos si expressamente no se capitula y se haze compañia Real, mas la Comunion es Derecho[1906] Real fundado en la cosa, y que passa de vna persona a otra a quienquiera que la cosa passe, como vna casa que siendo vna, los aposentos de ella esten diuididos en quatro partes conocidas, qualquiera que entre en vna parte de aquellas, terna Comunion con los otros, mas no compañia, considerada sutilmente la naturaleza de estos Contractos, esta es su precisa diferencia, aunque comunmente se confunden, y en efecto la Comunion es genero a la Compañia, y de esta trata

la Lei de la Partida. ¶ La principal diferencia que hai (y menos[1907] aduertida) de el Retracto de el Comunero al de Abolengo es, que en el de Abolengo concurren todos los iguales en grado igualmente a retratar la parte (como arriba vimos) aunque se venda a vno delos iguales en grado, mas si siendo muchos Aparceros de vna cosa comun, vno de ellos vende al otro Comunero su parte, no le podran los otros pedir parte de ella, porque la Lei no da Derecho de Retracto, sino quando se vendio a estraño, y esta es vna notable diferencia.

¶ La segunda diferencia (y tan de notar) es[1908] que este Retracto de la cosa comun se da assi en mueble como en raiz, porque la Lei de la Partida no dize Heredad (como la de el Fuero) sino Cosa, y Cosa significa assi Mueble, como Raiz, esto ninguna duda tiene, ni vna Am[1909]pliacion notable que de ello saco, que vn heredero (aunque no sea conjunto en sangre) puede sacar por el tanto qualquiera cosa mueble, o Raiz, que de aquella herencia su Coheredero vendiere, no sera el Retracto por la sangre, sino por la Comunion que entre ellos hai.

¶ Hasta aqui he dicho lo que se, ahora pre[1910]gunto lo que no se, a quien hizo la Lei de Toro, desde quando correra el termino de los IX. dias a el Comunero, si me dizen que desde el dia de la Venta, no puede ser, porque es contra la naturaleza de el Contracto, que el vn compañero de a el otro compañia con quien no quiere, y por el mismo caso podia deshazer la Compañia, por no la tener con quien no le esta bien, demos que esta Compañia, o Comunion era en cosas (quando se vendio la parte) que comodamente no se podian partir, como si era vna Nao comun, que se queria hazer a la vela, o otra cosa semejante, he aqui donde ni el Compañero puede deshazer la Compañia, ni ser compelido a perseuerar en ella, y el Comunero que vendio no pudo hazer peor la causa de su Compañero, tan poco se puede partir la cosa (por lo que se presupuso) pues que diremos a esto? Constantemente di[1911]go que los. IX. dias corren desde que la Venta vino a noticia de el antiguo Comunero, porque la Lei de Partida no tuuo cuenta (como la de el Abolengo) con la Venta principalmente, sino con la Comunion de la cosa, a la qual no se puede prejudicar sin la sciencia y proprio hecho del perjudicado, antes expressamente prohibe que no se venda quando hai pleito, Mas que diremos del Iuramento, si es necessario?[1912]**[121r]** porque este Retracto es Real, que se funda en la cosa misma, como en el de el Enfyteusis, y pues que aprueua la Lei de la Partida, no parece que sea necessario, mas lo contra[1913]rio hemos de dezir, y que quede corregida por la parificacion que haze de ellos, Todo esto se entiende quando la cosa que se ha de retractar esta en comunion, porque si se deshaze la comunion, o compañia, ya se pierde el Derecho de el Retracto, aunque se venda incontinenti de como se deshizo: la razon es, porque el Retracto se funda en la Comunion, que es[1914] causa del, y cessando la causa, cessa el efecto que de ella procedia, El Derecho pretende (como al principio dixe) que las cosas se conseruen en vno, pues si ya este efecto cessa por la Diuision que se hizo de la cosa Comun, cada cosa delas diuididas torna a ser vna por si, y por esto no es necessaria su conseruacion; esto entiendo quando la Vnion no es cosa Real, como[1915] es vna casa que tienen entre muchos, que aun que cada vno tenga su parte conocida por ser la Vnion Real siempre se queda, y no puede ser perjudicada por la Diuision. El Cap. XI. es ca[1916]so muy especial, porque da el Derecho de el Retraer, dissuelta la Compañia, y que passe a los herederos de el señor originario de la tierra, para poderla sacar por el tanto, aun despues de hecha la diuision entre ellos, y no le circunscriue termino si sera en los primeros herederos, o si passara adelante, esto es cosa

llana, que passara a todos, mas que sera de los herederos de el Plantador, si passara contra ellos? parece[1917] me que si, porque es Derecho Real que compete Cobre su cosa, al qual el no puede perjudicar, y lo mismo sera contra qualquiera otro tercero posseedor, en quien aquella cosa passare. Resta que veamos que Contracto es este de quando la tierra se da a medias a labrar, digo que es vna pura y perfecta compañia, en la qual el señor de la tierra la mete por[1918] caudal de su parte, y el otro mete de la suia la industria y costa de plantarla, y por esto no es Contracto de Superficie, porque el Superficiario es señor vtil, mas no directo, mas este Plantador en la parte que le cupiere tiene pleno señorio vtil y directo, aunque va con aquel la carga de el Retracto, y assi lo entiende alli bien Montaluo, que no es Superficie.

Orden Iudicial en el Retracto.

DEclarado lo que toca a la Sustancia de el Contracto, vengo a los Acidentes (que assi se ha de llamar la orden Iudicial) por donde consigue el Retraiente lo que el Derecho en su fauor dispone, sobre esto mueuen los Doctores muchas Questiones harto impertinentes para la materia, por que aliende que no son necessarias, quando lo fueran por los mismos Textos las hallaran decididas, tocarlas he con breuedad, con todo lo que me pareciere que es necessario en esta materia: piden aqui los Doctores si esta Action es Real,o Per[1919]sonal, que es dudar si se funda en la persona del que retrahe, o en la cosa que retracta, Question bien excusada, y que nace de no liquidar primero, que es la duda que se propone, Resolutamente digo que es Action Real, fundada en Derecho persona, esto (que parece impossible) mostrare que es muy llano, porque este pariente que retracta, pide la cosa retractada, y el Derecho porque pide, propriamente es Hypoteca Legal, que le da la Lei sobre la cosa vendida de su Abolengo, como le da a la muger sobre la cosa de el marido, por el Dote que con ella recibio, aquesta Action de[1920] la muger Reales, y queriendola intentar, ha de prouar que es la muger misma que dio el Dote, y que la cosa que demanda por la Hypoteca, fue de su marido, he aqui estas dos Actiones parificadas, respecto de los que las intentan, y de las cosas demandadas contra quien se intentan, y quanto a esto la Action es Real, porque se demanda a la cosa señalada, sin considerar la persona del posseedor, pero como esta Action no pueda competir sino[1921] a persona limitada (por qualidad y Requisito expresso que en el quiere la Lei, que es que sea pariente) hemos forçosamente de dezir que respecto de el Retraiente se funda en Derecho Personal, y que el Retraiente ha de prouar la qualidad, que es de aquel linage, y este Derecho es puro Personal, mas por esto no se dira la Action Mixta, porque no tiene parte de Personal, puesto que se funda en Derecho de persona, el qual por ninguna via se puede dexar, ni ceder a otro tercero, por esto dixe que era Action Real fundada en Derecho Personal.

[[121]v] ¶ Otra Question mueuen aqui los Docto[1922]res (harto reñida y poco importante) a quien se tiene de demandar la cosa retractada, a el Vendedor, o a el Comprador? Esta question declare arriba en el Censo Enfyteusis, donde demonstre la diferencia que hai en el Retracto de el señor de el Directo a otros Retractos, porque el señor de el Directo retracta de mano de el Vendedor, antes que la Venta se perficione, porque no se puede perficionar sin su licencia, y si el la da, ningun derecho le[1923] queda de retratar, los demas Retractos no pueden hazerse sino siendo la Venta acabada, luego forçosamente se han de hazer de mano de el Comprador, porque acabada la Venta, ningun derecho Ciuil ni Natural le queda al Vendedor sobre la cosa vendida, que le passa todo en el Comprador, luego aquel a quien

tiene el Derecho, y la cosa, se ha de pedir, y no a el Vendedor, que no es parte para quitarle a quien vna vez le dio, aliende de esto el Cap. IIII. lo dize expressamente, en quanto manda que se pague al Comprador el precio que huuiere dado, y la alcauala si la pago, antes de entregar la cosa retractada, luego ya presupone (pues la pago y la ha de entregar) que esta en su poder.
¶ De esta question nace otra (tan impertinente y tan reñida como la passada) si en el Re[1924]tracto hai dos Ventas, o vna, por tanta grosseria tengo de vn ingenio hazer sutileza donde no la hai, como donde la huuiere no conocerla, digo que no hai sino vna Venta sola, y assi lo dize expressamente el Cap. IIII. que manda pagar al Comprador la Alcauala que huuiere pagado, presupongo por cosa notoria, que de cada Venta se paga vna Alcauala (como vimos en el Titulo de el Trueco) y en el Trueco, porque hai dos Ventas, hai dos Al[1925]caualas, pues si en el Retracto no hai mas de vna Alcauala, siguese inconuenciblemente, que no hai mas de vna Venta. Aunque no huuiera Texto, la razon estaua clara, porque en ningun Contracto puede hauer mas de dos extremos, en la Venta, el Vendedor es el vno, y el Comprador el otro, el Vendedor de la cosa retratada la vendio a el Comprador no pariente, he aqui los dos extremos de el vn Contracto, el pariente que retracta sustituie se (por virtud de la Lei) en lugar de el Comprador, el sustituto no haze Derecho nueuo, ni tiene[1926] mas que el principal en cuio lugar se sustituie, luego como antes a el extremo de el Vendedor se oponia el Comprador no pariente, por otro extremo se oporna ahora el Comprador pariente, y quedara excluso el primer Comprador, siguese inconuenciblemente, que no hai mas de vna Venta, pues que no hai mas de vn Vendedor, porque de otra manera dariamos en vn Contracto de Venta tres extremos, vn Vendedor, y dos Compradores distinctos, que es impossible.
¶ Acerca de los nueue dias, quando corren,[1927] o como, o si se han de contar de quando el Contracto se haze, o de quando se perficiona, leuantan aqui los Doctores gran poluareda, y bien excusada, Resolutamente se ha de tener que los nueue dias corren desde el[1928] dia que el Contracto se haze vtil o inutilmente: esto prueuo por dos razones, La primera, esta Venta o es pura, o a plazo cierto, o condicional (porque esta es la diuision general de todos los Contractos) de la pura, y a plazo cierto, ya hemos visto que desde luego queda hecha, solo puede hauer duda en la Condicional, esta (pendiente la Condicion) es inutil, mas cumplida, se haze el Contracto vtil, porque se retrotrahe la Condicion al dia que el Contracto se hizo, y desde aquel dia es hauido por vtil el Contracto, luego si los. IX. dias (de quando el Contracto se hizo) son passados sin hazer la diligencia, siguese que no se haze dentro de el termino que la Lei manda, La segunda razon es, manda el Cap. IIII. que los nueue dias de el Retracto que se hiziere de cosa vendida en almoneda publica, corran de el dia de el Remate, por la Lei de la Parti[1929]da tenemos que en las cosas vendidas por almoneda judicial tenga el señor derecho de tomar la cosa vendida por el tanto, hasta diez dias despues de el Remate, luego antes que la Venta se perficione, puede espirar el termino de los nueue dias, incidemente es de notar de esta Lei, que no la puse con las demas de este[1930] Titulo, porque no se puede propriamente dezir Retracto, tomar vno su cosa que le venden en almoneda, sino que nunca dexo el de ser señor de ella, ni la Venta de la Almoneda**[122r]** fue de algun efecto. Quedanos en resolucion, que los neue dias de el Retracto se han de contar desde el mismo dia y punto que bien o mal se hiziere el Contracto, aunque entonces no quede perficionado, puesto que el tiempo parezca inutil, por que la diligencia que entonces se hiziere, sea fundamento de lo que despues se ha de hazer, hora sea paga a el fiado (como la Mei manda) hora otra cosa que se haia de retrotraher a el tiempo de el Contracto.

¶ De la respuesta que di a la Question, de[1931] quien ha de restituir la cosa vendida, nace Respuesta a otra duda harto impertinente (que los Doctores mueuen) como se ha de hazer esta restitucion, y de que? si basta restituir sinplemente la cosa comprada, o se han de boluer con ella los frutos lleuados en el medio tiempo, que huuo desde la Venta principal, hasta el entrego. Respondo con Texto expresso de el Cap. XII. que se han de restituir los frutos, sacadas las espensas que (en ellos y en la heredad) se huuieren hecho, es muy singular Texto, y la aplicacion esta clara, por que el segundo Comprador, es hauido por el que retracta cosa de mano de el primer Comprador, a quien hizo la poja. La razon esta clara por lo que dixe poco ha, que quien retracta se substituie en lugar de el primer Comprador, y le excluie como si nunca el huuiera comprado, y para lleuar los frutos de la co[1932]sa Comprada, no tenia el Comprador otra causa, sino el Titulo de la Compra, y esta fue ninguna, sigue se inconuenciblemente, que los ha de restituir con la cosa, a quien tiene Titulo de ella, que es el que retracta, por que el Comprador no le tiene, ni el Vendedor tanpoco, y el señorio de las cosas no puede estar en pendiente, forçosamente se le han de restituir los frutos con la cosa vendida, como el esta obligado a dar el precio y alcauala (que se oponen a la cosa vendida) y las expensas y lauores (que se oponen a el fructo de la cosa)[1933] Tenemos en Resolucion, que el Comprador (por virtud de la Compra que hizo) ningun derecho Actiuo ni Passiuo queda en el, ni contra el, de aquel Contracto que hizo, mas que si nunca le huuiera hecho, ni imaginado. Entender esto de raiz es de grandissimo efecto,[1934] por que si respecto de hauer el Comprador comprado, se confundieron en el por la Compra algunas Actiones, y le sacan por el tanto aquella cosa, las Actiones se tornan a quedar como antes estauan, pongo vn exemplo (que vi en pratica y harto mal entendido) tiene vno seruidumbre sobre vna heredad, comprala, en comprandola se deshazela seruidumbre, por que no puede vno seruir se a si mismo (esto se llama confundirse la Action con[1935] la Obligacion) sacanle por el tanto aquella heredad, pregunto si quedara la heredad libre en poder de el que la retrae, como estaua en poder de el Comprador a quien se retrae? digo que no, por que assi como ningun prouecho le vino a el Comprador de la Compra que hizo, tanpoco le puede venir daño, sino que la Action nunca se confundio con la Obligacion, mas que si no la huuiera comprado. Ya el le queda en la heredad, todo lo que antes tenia, y el que retrahe no succede en mas, de lo que el Vendedor tenia al tiempo que hizo la Venta.

¶ Para cumplimiento de esta materia, proporne en gruesso el libelo o demanda, que quien saca por el tanto ha de intentar, con la orden que en la causa se ha de tener.

¶ Ioan vezino de Talauera digo que a mi[1936] noticia es venido, que Francisco, vendio tal heredad a Alonso, por precio de. L. ducados (que en contado recibio por ella) la qual heredad es de mi Abolengo, por que Hernando aguelo mio, y de el dicho Vendedor, a el tiempo de su fin y muerte la dexo a (Esteuan mi tio, padre de el dicho Vendedor, por lo qual tengo derecho de sacar la por el tanto, y vsando del, hago presentacion ante. v.m. de los dichos. L. ducados que el dicho Alonso dio por ella, para que los reciba, y me restituia la dicha heredad, y con juramento aclare si hai o huuo otro concierto, o pacto entre ellos, y le muestren clara y abiertamente, para que yo le haga y cumpla segun y como me obliga la Lei, y no lo declarando en tiempo y forma, protesto sea a su culpa y no ala mia, y ansi mismo muestre ante. v.m. la Alcauala que por esta razon se ha pagado, que esto i presto de se la dar incontinente, y para ello haga deposito de tantos marauedis, sobre todo lo qual

pido justicia y testimonio, y juro a Dios y a esta † que la dicha heredad la quie-**[[122]v]**ro para mi propio, y no para otra persona.

¶ Este Libello tiene quatro cosas substan[1937]ciales, que qualquiera que le falte, las restantes son de ningun efecto. La primera es la qualidad del que saca por tanto, que ha de prouar la qualidad en que funda su derecho, si es por pariente el parentesco, y assi las otras qualidades. La segunda es la qualidad de la cosa retratada, que se ha de prouar por la misma orden que se dixo dela persona. La tercera es el precio que se ha de representar dentro del termino, la quarta el juramento, y lo demas importancia, y la cosa que yo siempre guarde sobre todo (en los negocios que se me han ofrecido de esta materia) es aquella protesta[1938]cion que (como red barredera) comprehen de todos los casos publicos, o secretos que en la Venta huuiere, y siempre este aduertido el que quiere retraer, que dentro de los nueue dias, notifique a las partes el escripto y deposito, y si se le escondieren (como ordinaria[1939]mente se haze) por que passe el termino, haga su deposito Real, y proteste, que atento que las partes huien, se mande notificar en sus casas, o lugar donde tractan, y proteste que no le corra termino, y se obligue generalmente para hazer y cumplir todo aquello que legitimamente pareciere ser obligado a hazer, aunque sea fuera de tiempo quando lo sepa, porque desta manera no correran los nueue dias contra el, en lo que le pudieren dañar.

¶ Esto es lo que a cerca de el Retrato, y su Etymologia, naturaleza y materia se me ha ofrecido en Teorica y Practica, lo qual he facilitado quanto me ha sido possible, y quanto entendera el que en el la estuuiere muy exercitado. Y ansi pido al Lector no dañe a mi cre[1940]dito la claridad que en beneficio suio he puesto, pues para mi fuera mas facil dar se lo mas dificil, remontado la materia por las nuues, dexandola dificultad entre los pies: de lo qual terna experiencia, quien confiriere con mi llaneza las Filosofias de otros, que no haziendo caudal de la lei del Reino que professan declarar, se derraman a Escriptores estrangeros, y se rigen por Mateo de Aflictis Napolitano, y Tiraquelo y Cassaneo Franceses: los quales (puesto que son doctissimos varones de grande ingenio, discrecion, y letras de Leies y Humanidad) escriuieron el derecho Municipal de sus tierras, y no vieron el nuestro, y por[1941]esto es mas dificil aplicar a el, lo que ellos escriuieron, que estudiar lo de nueuo. Deste trabajo he quitado al Lector con el mio, por que oso atreuidamente dezir, que ni yo puedo errar, ni ellos acertar (palabra que aun que parece indigna que la diga de si ningun hombre cuerdo, la razon mostrara ser verdadera) por que yo en quanto he escrito, no me desabraço de la Lei del Reino, y ellos jamas entran en ella. A esto se llega la nueua obligacion que en mi (mas que en otro) concurre de tratar esta materia con mucha diligencia, por que quien mejor de todos la ha tratado, son nuestros Maestros los de la Escuela de Talauera, los[1942] Doctores Fernan Gomez de Arias, y Antonio Gomez, glosadores de las Leies de Toro, que con incomparable prouecho destos Reinos, illustraron para siempre su fama, y la de su Patria: aunque donde mi razon me vencio mas que la suia, sigo lo que me parece, a entrambos reuerencio como a padres, y el D. Antonio Gomez fue mi maestro, y de su ma[1943]no recebi el primer grado de esta facultad, mas sobre todo professo, de no me dexar vencer de sola autoridad agena, quando la razon me guia a lo contrario.

De los Cambios y Mercaderes.

TITVLO IIII.

CAP. I.

VNa sola persona no pueda te[1944]ner ninguno de los cambios publicos (que estan en las Ferias de Medina del Campo, y Medina de Rio seco, y Villalon, y qualesquiera otras partes destos de estos Reinos) sino que por lo menos sean dos personas, y abonados, y que se obliguen in solidum, y antes de ser recebidos a los dichos oficios, den fianças bastantes acerca dello, y los tales cambios, no puedan (publica, ni secretamente, directe ni indirecte por si, ni por interpuestas personas) tratar ningun genero **[123r]** de trato, ni mercaderias, o compañias, so pena (por la primera vez) de la mitad de sus bienes para la Camara, y por la segunda, perdimiento de todos sus bienes para la Camara, y destierro perpetuo de estos Reinos, y las Iusticias tengan especial cuidado de executar estas penas con todo rigor, y que no sean admitidos los tales Cambios hasta hazer lo en esta Lei contenido.

CAP. II.

TOdos los Cambios destos Reinos (an[1945]si los que estuuieren en la Corte, como en otros lugares) sean libres, y francos, y no se puedan arrendar, sin embargo de qualesquiera mercedes que en contrario haia, y el arrendamiento que dellos se hiziere sea ninguno, assi en quanto a los principales, como en quanto a los fiadores (aun que sea la obligacion jurada) y las Iusticias lo hagan guardar assi, sopena de priuacion de oficio, y confiscacion de bienes, y de la merced del Rei a los que en ello fueron negligentes. El Cambio publico han de ser personas llanas, abonadas y de buena fama, los de la Corte ha de escoger el Rei, y los de las villas y lugares, la Iusticia y Regimiento de los pueblos donde han de estar, y antes de la election juren en forma, que los escogeran personas tales, y que conuengan al bien publico, y que de los que nombraren (ni de otro por ellos) no lleuaran cosa alguna, y los Cambios (que assi fueren nombrados) haran el mismo juramento, que bien y lealmente vsaran de su oficio sin confusion alguna, y den fiadores abonados para que ansi lo haran, y responderan a las personas que les dieren moneda para cambiar, y en defecto de los bienes del tal Cambio y fiadores (quando no bastaren) lo haian de satisfazer por ellos, los que los pusieren, y quando al Rei se le ofrece necessidad de tomar los Cambios (de Corte, y de qualquier otra parte) lo haga, y passada la dicha necessidad se guarde y cumpla todo lo susodicho.

CAP. III.

NIngun Estrangero destos Reinos (aun[1946] que tengan Carta de naturaleza) pueda ser Cambio en ellos, so pena de perdimiento de la moneda que tuuiere en el Cambio, y la mitad de sus bienes, la qual pena se reparta, la mitad para la Camara, y la otra mitad para el Iuez y acusador por iguales partes.

CAP. IIII.

LOs Cambiadores no lleuen a las personas[1947] a quien han de dar dineros, ninguna quantidad (poca, o mucha) por darse lo mas en vna moneda, que en otra, ni puedan compeler a los que ellos han de pagar, que reciba la moneda que ellos quisieren, diziendo que no tienen otra, o pieças soldadas, o quebradas, sin embargo de la Prematica de Seuilla, y otras qualesquiera por do les era permitido hazer lo, las quales en quanto a este efecto se reuocan, sino que paguen llanamente lo que en ellos fuere librado, y en buena moneda de la que esta permitido que corra, so pena (por qualquiera fraude que en ello hagan) de diez mil marauedis para la Camara, y mas lo que lleuaren, con las setenas, la mitad a la Camara, y la otra mitad para el acusador y Iuez por iguales parres, y por la segunda sea la pena doblada, y inhibilitacion de oficio, y por la tercera las mismas penas y perdimiento de la mitad de sus bienes para la Camara, y destierro perpetuo destos Reinos, mas por esto no se quita el Derecho que han de han de hauer, por el Trueco y Cambio de las monedas, como esta dicho.

CAP. V.

NO tengan los Cambiadores destos rei[1948]nos, mas de vn peso, y vnas pesas, con que den y reciban la moneda, o mercaderia que huuieren de dar, o tomar, so pena que por la primera vez pierda el Cambio, y por la segunda sea hauido por falsario.

¶ Esta Lei y las dos siguientes (que son la[1949] Tercera y Quarta del mismo Titulo) ponen los Derechos, que el Cambiador ha de lleuar por el Cambio de los Excelentes, y Dobles, y Florines, y lo que se ha de descontar por cada grano que faltare, no le suman, ni se ponen las Leies, porque son inutiles, respecto de no hauer ya aquellas monedas, ni aunque las huuiesse, estan en los precios que entonces estauan: de lo qual se da mas cumplida razon en el fin del Titulo.

CAP. VI.

NIngun natural destos Reinos, ni estran[1950]gero que en ellos tratare (de qualquier estado y condicion que sean) pueda dar dineros algunos a Cambio de vna Feria a otra de las que en el Reino se hazen, ni de vn lugar a o-**[[123]v]**tro en el Reino, ni otra cosa, ni interesse publico, o secreto, y si se diere, sea hauido por logro, y sean perdidos los tales dineros, y se proceda contra los que los dieren, como contra Vsurarios, conforme a las Leies destos Reinos.

CAP. VII.

PAra cuitar los daños que resultan de las[1951] fraudes que los Cambios y Mercaderes y otros tratantes vsan, de lleuar lo que no pueden ni es permitido (so color de interesse licito, por vias y maneras exquisitas) mandamos que no se puedan hazer ni hagan contrataciones algunas ilicitas y reprouadas, ni otros contractos simulados en fraude de Vsuras, y que las nuestras Iusticias tengan especial cuidado de castigar los que lo hizieren, conforme a Leies destos Reinos. En las contrataciones permitidas no se pueda lleuar, ni lleue mas de a razon de diez por ciento por año, y por ningun respecto (aun que sea en nombre de Cambio, ni por otra color) no se pueda hazer lo contrario, so las penas contenidas en las Leies.

CAP. VIII.

TOdos los Cambios publicos y Vancos de[1952] stos Reinos (assi naturales como estrangeros que en ellos tratan) tengan sus libros de Mercaderias conforme a la orden de Castilla, por Deue, y Ha de auer, en lengua Castellana y no en otra lengua, el debito en frente del credito, sin que haia hojas en medio, y estos libros no los puedan sacar fuera del Reino, aunque sean Factores para dar cuenta a sus maiores, sino que originalmente los tengan en su poder, para si el Rei quisiere ver alguna cosa, o tomarles cuenta. Las cedulas (que expidieren fuera destos Reinos) vaian en lengua Castellana, o Toscana, y las que fueren para estos Reinos, sean en lengua Castellana, y los libros tengan, Manual, y libro de Caxa, especificado por menudo en cada vno el dinero que recibe, y de quien, y de donde es vezino, y en que moneda, y como ha proueido el valor delos Cambios, y qualquiera que excediere en cosa de lo susodicho, por la primera vez pierda todo lo que dexare de assentar, y por la segunda el doblo, y por la tercera la mitad de sus bienes, y destiero perpetuo de estos Reinos, y los que no tuuieren las cuentas en Castellano, pena da mil ducados: las quales penas se partan entre la Camara, Iuez, y Denunciador por iguales partes.

CAP. IX.

EL Cambio, o Mercader que se alça y au[1953]senta con caudales agenos, sea hauido por Robador publico, y como contra tal se haga processo criminal ensu ausencia, y sea condenado a las penas contra los tales Robadores publicos estatuidas, y el Alcaide, Fortaleza, Iusticia, o otra persona que a los tales alçados receptare, o quien fuere requerido con esta Lei, y no los entregare a la Iusticia (que de el tal alçado, o alçados deua conocer) sea obligado a la pena que el Cambiador, o Mercader alçado pagara si fuera entregado, y mas a las deudas que el tal Mercader, o Cambiador deuiere.

CAP. X.

EL Mercader, o Cambiador, o Factor que[1954] se alçare (con mercaderias, o dineros, o otra hazienda agena) aliende de las penas contra ellos estatuidas (se declara por esta Lei) que el que ansi se alçare es publico ladron, y verdadero robador, y en caso que las penas criminales no fueren en sus personas executadas, este tal alçado dende adelante no pueda tener ni vsar oficio de Mercader, Cambio, ni Factor, sino que por el mismo hecho queda inhabil para toda su vida, si lo vsare, incurra enlas penas estatuidas contra los que siendo priuados vsan de oficio publico, sin tener facultad para ello, y en perdimiento de bienes para la Camara. Otro si qualquiera transaction, remission, o suelta, que se hiziere con ellos (despues de ansi alçados) con qualesquiera clausulas, vinculos y firmezas, sea en si ninguna, y ni a sus creedores, ni a otra persona pueda perjudicar, y las Iusticias (quando ansi se alçaren) hagan contra ellos el processo como esta dicho. Y si algunos bienes suios se hallaren receptados en Iglesias, Monasterios, Hospitales, y Fortalezas (o en otras qualesquier partes) se saquen para pagar a sus acreedores, y qualesquiera personas en cuio poder estuuieren deudas, mercaderias, o otros bienes, de los que ansi se alçaren, o supieren quien los tiene, retengan en si las dichas deudas, y bienes, y no acudan conellas, ni les entreguen los dichos bienes (en todo ni en parte) sino dentro de treinta dias como a su noticia viniere**[124r]** que es alçado, acudan con ello a las Iusticias, y lo manifiesten, so pena que lo que pagaren de otra manera, se haia

por no pagado, y lo torne a pagar otra vez, y lo que encubriere, o no descubriere sabiendo quien lo tiene, pierda otro tanto de sus bienes, para la Camara, y otro tanto para pagar a los acreedores del alçado.

CAP. XI.

LAs Leies que habla contra los Mercade[1955]res, y otras personas que alçan sus personas y bienes, se entiendan contra los que alçan sus bienes solamente: aun que no alcen las personas, ni hagan ausencia, sino prouando se que los alçaron, o escondieren, se executen en ellos las dichas Leies, y penas dellas.

CAP. XII.

COntra los Mercaderes y Cambiadores[1956] que (puesto que no se alçan) dizen que quiebran, y no cumplen por falta de bienes, se haga justicia conforme a derecho, y a la qualidad de los negocios.

CAP. XIII.

NInguna persona (de qualquier qualidad[1957] que sea) que se alçare, pueda valerse de hidalguia, ni le valga priuilegio della.

Anotacion de este Titulo.

LA materia de esta anotacion es la mas importante, no solo deste libro, pero de quantas materias hoi se escriuen, y mas reñida y menos resuelta de quantas se han trada de quinientos años a esta parte, por que no solo hai contradicion en los Autores que la tratan, mas aun en las Leies de vn mismo[1958] Reino, que vna vez quitan los Cambios de todo punto, otras corrigiendose a si mismas, los admiten, para fuera del Reino no mas, y assi andan variando. Argumento grande de no hauer resolucion en la materia, porque si la huuiesse carecerian las Leies desta inconstancia, que es el maior vicio que en vna Lei puede hauer, despues de la injusticia, y en efecto se resuelue a ella, por que la Iusticia es verdad, y la verdad es incomutable, vna[1959] y sola en todo tiempo y lugar, hai sobre esta materia mas escripto, que en ninguna otra, v por los mas principales autores que ha hauido. Y aunque en algunas cosas conuienen, por sus proprios fundamentos se contradizen[1960] a si mismos. Propongo (si Dios me diere su gracia) resoluer la materia, por principios demonstratinos metodicamente, a que como antes ha sido la mas confusa y perplexa, ahora sea la mas clara de todas, para que quien dessea la saluacion de su anima, no tenga tropieço enla diuersidad de opiniones delos Doctores que la trata. Promessa verdaderamente grande, si por mi parte se acaba (y fio en[1961] Dios que si acabara) Y porque no pueda tener achaque contra mi mismo, pido al lector grandissima atencion en lo que leiere, y si vna vez leido le parece que no ando del todo desbaratado, conuiene se exercite mucho en todos los principios que atras dexo demonstrados, porque este Titulo es el terrero a donde todo el libro se endereça, y como de si es tan irregular, que no solamente no tie[1962]ne substancia propria: mas ni nombre que no

sea comun a otros (debaxo de cuia capa anda disfraçado entre las gentes, engañando a los que huelgan de ser engañados) no puedo cumplir lo que he prometido, sino boluiendo a cada Contracto lo que este le tiene vsurpado, ni esto se puede hazer, sin entender la naturaleza de cada Contracto por sus proprios principios, especialmente se ha de ver todo lo que he escripto de las Vsuras, por que aqui se acabara de tractar la materia, y se ha de ver la naturaleza del Loguero, y del Emprestido, y de las Fianças y Obligaciones. La orden que guardare en tratarlo, sera proponer lo primero la Irregularidad deste Contracto,[1963] y los miembros de que se compone, (o por mejor dezir, los que se hallan en las Leies deste Titulo) y cada miembro destos declarare simplemente, y quando a todos (y a cada vno dellos) los tenga declarados, mezclar los he, para demonstrar las combinaciones que haze el demonio: por que de no hauer hecho esto los Autores (que he dicho) no les ha sido possible resoluerse, ni demonstrar lo que dan por resolucion: puerto que sea verdadero y conforme a derecho.

Cambio por oficio.

CAmbio en Romance antiguo, y aun ahora quiere dezir Trueco (y debaxo deste vocablo trata el Titulo la Lei de la Partida) Antonio de Nebrissa le pone por vocablo La-**[[124]v]**tino, y espantome del siendo como fue hombre ducto y de buen juizio errar en esto, porque no creo, que el ni otro me le daran en Tulio ni en Autor que haia escripto mil años despues del, parece me que deue ser vocablo del tiempo de los Godos, o Lombardos (o de la inclinacion del Imperio) y que dellos le tomaron igualmente Españoles y Italianos: por que en entrambras lenguas significa vna misma cosa, puesto que en Castellano antiguo (y escripturas viejas que yo he visto de mano) le llaman Camiar y Camio, como quiera que[1964] sea el es vocablo barbaro, y moderno: del qual han vsado en Latin impropriamente los Iuristas y Teologos, Italianos, tomando de su lengua el vocablo que en Latin no sabian (como Guerra, Treuga, Represalia: porlo que los Latinos dizen, *Bellu, Induciæ, Clarigatio,* y los semejantes) y assi como el vocablo es nueuo, tambien lo es el oficio y se llama Cambio, o Cambiador, Cambiador propriamente[1965] quiere dezir vn oficio publico, que tiene mucha quantidad de moneda en diferentes es[1966]pecies, para trocar a cada vno la que truxere, en la que quisiere recebir, dandole por ella el interesse que esta señalado, como si vn hombre se halla con dozientos mil reales en[1967] plata, tiniendo necessidad de ir camino (por que seria embaraçoso lleuarlos en aquella moneda) va al Cambio y truecalos en oro, por su interesse, viene otro que los tiene en oro, y para hazer pagas menudas (de compras que haze) ha los menester en plata, acude al Cambio por el trueco dellos, lo mismo si quiere ir a Portugal, y tiene moneda Castellana, que en aquel Reino no corre, trueca su moneda en Portuguesa, y si se halla con moneda Portuguesa, que en este Reino no se la quieren, torna a trocarla. Este es el oficio del Cambiador: el qual ordinariamente vale en los lu[1968]gares de mucho trafago, donde concurren diuersidades de monedas de diferentes Reinos, y quiere ser persona publica, no solo para que elijan a quien tenga destreza de conocer las monedas de todos los Reinos, y el valor y quilates dellas, mas que tambien sea de mucha confiança, por que no de moneda mala por buena, o falsa por verdadera. Este oficia huuo ea estos Reinos en tiempo de nuestros maiores, porque hauia en ellos diuersidades de monedas diferente, la corona de Aragon la suia, Nauarra otra, Portugal aun se la tie[1969]ne oi dia, De Moros hauia moneda Morisca del Rei de Granada, y otra del rei de Marruecos (que tuuo a Ronda y Algezira) y mas la que de vltramar se contrataua en estos

Reinos, que era mucha, y ansi eran necessarios Cambios publicos para la contratacion. Ahora por la bondad de Dios, que se han juntado todos estos Reinos, no corre en ellos, sino la de Castilla: la qual conocen todos, y saben lo que vale, y por esto cessaron los Cambios, Aragon, Valencia, y Nauares, passan con el cuño de Castilla, y moneda que en ella se la[1970]bra, y en aquellos Reinos se labra muy poca quantidad fuera del Vellon, y a esta causa han cessado los Cambios de manera que oi quando esto escriuo, en todo el Reino no me daran vno ni ninguno, ni hai Cambio que sirua de el efecto para que le instituio, y si alguno le sabe conuençame mostrandole, y yo me dare por vencido, mas es cierto que no le hai,[1971] dexe de poner los derechos que hai del trueque delas monedas como cosa que ya no es, y no hai quien las trueque, ni moneda de las que pueda ser trocada: por que no me daran Florin, ni Doblon, ni Excelente, no porque no hai algunos que se guardan en señal de antiguedad, y yo las tengo, mas no para que se contraten, y si ponen las Leies que por cada Excelente se lleuen tres marauedis de trueco, el Excelente (que es vn Doblon) vale quatro reales de trueque, y lo mismo es en los granos (que son partes aliquotas de el todo) como seruian a la moneda que entonces corria, no pueden seruir a la que ahora corre, por la diferencia que hai, y (como muchas vezes he dicho) yo no escriuo leies para Nuño Rasura, ni para los Condes de Carrion, sino para[1972] los que oi biuen, y a esta causa conuiene que la Lei, y la lengua, y el traje y la moneda sea de la que corre, y no de la passada en vso.

Este oficio que hemos dicho se llama Cambio, y assi mismo el interesse (que la Lei limita que se lleue) y era oficio publico como el del Contraste, y los demas que la Republi[1973]ca nombra. Examinemos agora, si aquel interesse se lleua justamente, y con buena con-**[125r]**ciencia? Respondo que justamente, porque es[1974] Derechos de su oficio, concedidos por la Lei de el que le instituio (que es el Rei) de donde esta claro, que no es parte de el precio de la moneda queda, ni de la que recibe, como los Derechos que dan al Escriuano por la Escriptura que haze, no son parte de la Escriptura, ni lo que se paga a el Iuez por la Firma[1975] de el Mandamiento, no es parte de el Mandamiento, assi el Interesse que se da a el Cambiador por el Cambio o Trueco que haze, no es parte de el Trueco, y por esto no es Vsura, lo qual seria en qualquiera otro que lo hiziesse: de esto queda conuencido el error de nuestro Maestro el Doctor Azpilcueta, y despues de el Maestro Mercado en lo de la Venta de las Coronas, que tienen que se pue[1976]de lleuar Interesse por trocar moneda, y alegan esta Lei, la qual entendieron mal, porque solo habla en el Oficial publico, y ellos entiendenla en todos generalmente, y es engaño grande: porque el Alcalde pueda prender y soltar, condenar y absoluer, no lo pueden hazer todos los de el pueblo, sino el solo, y esto mientras tuuiere el Oficio, assi en nuestro caso no puede otro que el Cambiador hazerlo, porque seria dar precio de precio, que es impossible, por lo que abaxo veremos en esta Anotacion, Por esta misma razon se respon[1977]de a la Question que prometi resoluer en este lugar, si el Iuro de a XX, se puede comprar a XV. digo que no, porque paga mas dinero, con menos dinero, dizen algunos que el Rei le detiene su dinero, si assi es, no lo compren, o quien los fuerça a ello? quanto mas que si se lo detiene, ya le paga interesse cada año, que se opone a la detencion, pero a la suerte principal de el Censo (que son los. XX. M. que el Vendedor le vende) se oponen los. XV. M. que el le da, de manera que con quinze de contado compra veinte al fiado, que es al plazo incierto quando el Rei lo quisiere quitar, y este es Logro claro y lindo sin ninguna excusa, porque nadie le compelio a el a que comprasse y ha lleuado muchos al

Infierno, no solo de quien lo haze, sino de quien aconseja que se puede hazer, dando parecer en lo que no entienden, ni alcançan los fundamentos, por donde se ha di saber.

VANCO.

VAnco no es Vocablo Castellano, sino tomado de Italia, donde le llaman Vancon al Cambio, llamamos Vanquero al que haze el oficio, de este oficio no tenemos nombre en Latin, aunque hai el efecto, el oficio preci[1978]so de estos Vancos es tomar dineros en vna parte, para pagarlos en otra: siempre el Vanquero recibe mas que paga, a quella demasia es el interesse que lleua por el Contracto, pongo exemplo, Miguel tracta con Gonçalo Vancon[1979] de Corte, y dale. C. y. X. ducados, porque en Roma le de puestos de contado. C. Gonçalo tiene en Roma otro correspondiente, o persona que le administra la hazienda, o compañia que alla tiene, da a Miguel vna cedula para este, en que le manda que dentro de el termino que se conuienen, pague. C. ducados en oro a Miguel mostrador de aquella, o a su cierto mandado, y cobre su carta de pago, el[1980] señor de esta cedula la muestra a quien va dirigida, porque desde la demonstracion (y no antes) corre el termino en ella contenido, y vista, sienta de su mano la Notificacion, esto[1981] se llama aceptarla, y pagala al plazo, y sino la paga, protesta la parre de Miguel los daños, y toma testimonio, y buelue sobre el principal, y cobra de el lo que le dio con los interesses, y daños, esto se llama protestar cedula, por el[1982] peligro que hai de perderse vna cedula, suelen dar muchas devn tenor, haziendo mencion en ellas que se da por duplicada, mas la paga de v[1983]na excluie a todas, este Contracto es de grandissima vtilidad para las Contrataciones, porque quien ha menester dineros en otra parte, no los podria embiar o lleuar los sin grande embaraço y maior peligro, su origen deuio de ser de hombres que tenian hazienda en diferentes par[1984]tes, como en España y en Italia, y el que huuiesse menester dineros en Italia, estando en España, darselos para que de los frutos de la hazienda que en Italia tenia, le pagassen lo que en España le daua, y despues se hizo publico. El origen de ello no pudria dezirlo a punto, mas cierto es muy antiguo; de Pomponio Attico Cauallero Romano grande amigo de Augusto Cesar leemos que en Grecia tenia mucha hazienda, siendo el Romano, y libro en Gre-**[[125]v]**cia dineros y socorro a Bruto y a otros amigos suios, aunque eran deseruidores y enemigos de Augusto, no digo esto porque fuesse Vanco (que el graciosamente les hazia este socorro) sino para la origen que he traido de los hombres hazendados en diferentes prouincias: en lo demas bien se entiende que entre los antiguos huuo Vancos, y pagas de vna parte a otra, assi hai Titulo especial en los Digestos de aquello que conuiene pagarse en[1985] lugar cierto, y se pone exemplo en el y en otras muchas Leies, de la obligacion hecha en Roma, para pagaren Efeso ciudad de Asia.

¶ Para resoluer este Contracto, y entender su Iusticia, es menester que se vea el Cap. XVI. Titulo de el Loguero, el qual (como alli note) es fundamento de el Vanco, resoluamos[1986] le ahora, y entenderase mejor, el Vanquero es visto alquilarse en nuestro caso por cinco ducados, para lleuar a Roma los ciento que le dan, y por el Contracto de el Loguero cumplira, poniendo mediana diligencia y la que esta obligado, para lleuarios, y si puesta aquella, se perdiesse el dinero, no es a su riesgo, sino de quien se lo dio, esta es la primera parte de este Contracto, Este Vanquero por otros[1987] cinco ducados que le dieron demas de el porte, se encargo de el seguro de aquella quantidad, y tomo el riesgo sobre si, de manera que esta

obligado a darla puesta en Roma, y como el la de, no tiene de dar cuenta como la embio, ni con quien, sino representarla al tiempo que se obliga, estas dos pagas de cinco y cinco (que son diez) que lleua por el porte, y por el seguro, son los diez ducados que lleua de interesse, y no son fruto de la quantidad[1988] principal, sino paga de su porte, y desu riesgo, el qual puede lleuar, porque el no presta la moneda que asegura, sino recibe la que le dan para que lleue.

Cambio de Ferias.

ESte Contracto que ahora sigue, es el que[1989] vulgarmente llaman Cambio, quien me preguntare donde hallaran de el memoria en el Derecho Ciuil, digo que en todas las Leles que hablan de Vsura de dinero, ahora disputare todo lo que de el siento, sin reprouar en particular lo que otros han escripto, despues en el fin de la Anotacion se vea lo que escriuo, y para responder a la Question principal, propongo esta Conclusion.[1990]

¶ Todo Cambio en que quien le da cobra la quantidad que da, o otra maior, es Vsura, y logro manifiesto, la materia de esta Conclusion es la de el Cap. VI. de este Titulo, la qual me conuiene examinar, porque no dudo, que mi Conclusion haia de parecer disparate a quien la leiere, porque de el Emprestido simple (que es Contracto justo, y en fauor de el que le recibe) hago Contracto reprouado, Para declaracion de la materia pongo el caso desnudo de vno de estos Cambios, Pedro da. M. duca[1991]dos a Cambio en Seuilla a Alonso, por Año nueuo, a.V. por. C. para la Feria de Maio de Medina, Aclarado este Contracto es, que le entrega luego los. M. ducados, porque en Medina del Campo a la Feria le buelua. M.y.L.[1992] aquellos. L. de interesse es el Cambio, de donde tomo nombre todo el Contracto, como le pudieran llamar Cartauon, o destral, Si venido el tiempo Alonso no paga, haze se vna massa de el Caudaly Cambio para la otra Feria primera siguiente, y cobra se Cambio[1993] de todo, y este se llama Recambio, de manera que para la segunda Feria deuera de Principal y Cambios. M.y.C. y dos ducados y medio, este el caso desnudo, Resoluamos ahora este Contracto, en ser de dinero seco conuiene con el Emprestido Mutuo, mas difiere en[1994] que en el Cambio hai interesse, lo qual no puede hauer en el Emprestido, Otra diferencia es, que el Emprestido se confiere de vn tiempo para otro diferente, y el Cambio es de lugar a lugar, mas como esta distancia de lugar a lugar le resuelua a tiempo, quedara vn puro Emprestido con interesse, siguese inconuenciblemente que el Cambio es vn Emprestido Vsurario, donde por el tiempo se pone lugar (como luego veremos) Esta es la Resolu[1995]cion de este Contracto, el qual difiere de el Contracto de el Vanco (que tambien llaman Cambio) porque alli no se pone el lugar por cumplimiento, sino de necessidad y sustancia, Quando por el Cap. VI. se vedaron los Cambios de Feria a Feria en el Reino, quien daua a Cambio, daualo para la Feria de Besançon, o Ginebra, o qualquiera otra Feria de tiempo**[126r]** limitado, como si dixera por cien ducados que en Hespaña me prestais, me obligo a pagaros ciento y quatro para tal dia, que es la Feria de Besançon, o para el dia que es la Feria de Constantinopla, que es a tantos de tal mes, llegada la Feria de Besançon, como no pagauan la deuda, recambiauan en ella para la Feria de Castilla, porque como es por la Lei permitido de Castilla para fuera de el Reino, assi lo es defuera de el Reino para Castilla, y[1996] por el consiguiente, lo que se hazia para quitar vna Vsura, era causa de doblarla, y por vn Cambio dan Cambio y Recambio, alomenos la Lei no consigue su intento, Esta es la cautela que se introduxo contra este Cap. VI. Tres cosas conuiene examinar para entender perfectamente este Capitulo (y juntamente se entendera la

Lei de Portugal, que contiene lo mismo, la qual refiere a la letra en su Tratado de Cambios el Reuerendo y docto Maestro Mercado) la Primera, porque se prohibe en[1997] el Reino, lo que para fuera de el Reino se permite, la Segunda, si es justa la decision de este Cap. la Tercera, si se consigue por su Decision el intento de la Lei, o que remedio haura para conseguirse, lo primero porque se prohibe en el Reino lo que para fuera de el se permite, no podemos alegar ninguna causa Ciuil ni Natural, que digamos que de Murcia que es en Castilla, a Orihuela, que es de el Reino[1998] de Valencia, no hauiendo mas de quatro leguas de distancia, se permite dar a Cambio, y no se permite darlo desde Murcia a Medina del Campo, que hai C. leguas, porque es en el mismo Reino, si dizen que es porque no se pueden passar dineros de vn Reino a otro, no es causa bastante, porque a qui no se trata sino de passarlos en papel, hemos de dezir (lo que otros fingen) de la eleuacion de el Polo que haze nordestear las agujas de marear? pues si se haze por distancia de tierra, mientras mas lexos es, mas se deuria prohibir, por que el dinero no salga de el Reino, como mandan que las lanas antes se labren en el Reino, que no se naueguen fuera, assi deuian mandar que antes se diessen los Cambios en el Reino, que para fuera de el. No obstante esto digo, que[1999] la Lei de el vn Reino, y de el otro, son justissimas, pero mal entendidas, porque vsan de el Vocablo improprio que hallaron en la materia, y la confusion de los Vocablos passa a las cosas por los Vocablos significadas, que[2000] este es mi tema, dar a cada cosa su nombre proprio, y a cada nombre su propria cosa, y no quiero de esto mas prueua de la declaracion de esta Lei, en la qual con aiuda de Dios demonstrare no solo que antes de ahora no se[2001] ha entendido la materia delos Cambios, mas que era impossible de toda impossibilidad entenderse, sin hazer la Distincion que he hecho, y explicar estos nombres. ¶ Viniendo a la materia digo, que este Cap. en su segun[2002]da parte (donde permite el Cambio para fuera de el Reino) permite el Vanco, que como ya demonstre, es Contracto justo, permitido y muy vtil a la Republica, y en su primera parte prohibe el Cambio Vsurario contrario al exemplo que tengo puesto de el Vanco, porque donde el que paga interesse, porque se lo den fuera de donde el lo da, en este Contracto Vsurario paga interesse el que recibe el dinero, por pagarlo donde no se lo dan, declarome por exemplo, y pido grande atencion[2003] al Lector, Domingo (Vanquero de Corte) recibe de Iuan ciento y diez ducados, por darle en Roma ciento, este Contracto es permitido, este Iuan que ha de recebir el dinero, lo dio primero, y pago interesse, porque selo diessen en Roma, aqui feneçco este caso, y pongo otro, Domingo Vanquero da dineros a Cambio,[2004] viene a el Francisco Cortesano para que le de. C. ducados, dize que no selos puede dar para el Reino, daselos para Roma (al mismo plazo que fue lo de Iuan) y dale. C. y obligasele por CX. de principal y Cambio, este es el Cambio vulgar que se haze, y este digo que es Vsura y Logro[2005] manifiesto, lo qual prueuo por dos razones, que ninguna de ellas tiene respuesta, La. I. este Contracto (del exemplo segundo de Domingo con Francisco) es contradictorio del exemplo primero (de Domingo con Iuan) aquel es justo, luego este es injusto, que a quel sea justo ya esta prouado en el Cap. de el Vanco, que sean contradictorios estos Contractos esta claro, porque Domingo en el vno recibe para dar en Roma, y en el otro da para recibir en Roma, de manera que en dos Proposiciones contradictorias hazen cada vna vn mismo**[[126]v]** extremo, siguese inconuenciblemente que siendo el vn Contracto justo, el opuesto a el tiene de ser injusto. ¶ Allanemonos mas para quien[2006] sabe menos, puesto que ningun ingenio por torpe que sea dexara de entender lo que se ha dicho, este Domingo

Vanquero recibe mas dineros, paradar en Roma menos de el Recibo, luego siempre que a el se le ofrezca hazer por Passiua el Contracto que ahora haze por Actiua, ha de querer en el extremo Actiuo la misma justificacion que el queria para si, pues ahora el pide a Francisco que le de cien ducados en Roma, Francisco haze con el Domingo el extremo que Domingo hazia con Iuan, que es hauerle de pagar en Roma, luego Domingo esta obligado a dar a Francisco ciento y diez ducados, para que alla le de ciento, hazelo al reues, que le da ciento, por que alla le de ciento y diez, siguese inconuenciblemente que el vno de los dos Contractos[2007] es Vsurario, pues siendo vno mismo en Abstracto, en Concreto viene a hazer diferentes efectos, luego el Logro esta de aparte de el Domingo en vno de los dos Contractos, en el Contracto que haze con Francisco no puede ser, que este departe de el Francisco, porque el recibe el dinero, y paga mas de lo que recibio, luego esta de parte de el Domingo, esta razon no tiene respuesta, juzgue el Lector lo que quisiere de ella, que yo seguro estoi que he cumplido[2008] mi palabra de demonstrar lo que prometi, esta diferencia esta tan en delgado, que como no aduertirla ha engañado a muchos y muy sutiles ingenios de los que antes de mi han escrito por no estar aduertidos de ella, assi podria engañar a el Lector aunque de ella este aduertido, sino estuuiere muy atento y diestro en la materia, porque se comutan las[2009] personas, y consigo comutan el Contracto, y esto ha sido causa de el engañarse todos en esta Conclusion, porque consideran el Contracto en Abstracto, y al ponerle en Concreto paralogizan, y dan consigo en la confusion donde no los basta a sacar nadie, de manera que lo que este Capitulo prohibe en su primera parte de Feria a Feria en el Reino es justissimo, porque Feria no significa lugar, sino tiempo,[2010] que si este se obligara en Seuilla a darselo en Medina, no era menester poner mas tiempo de el que comodamente se puede poner en yr a Medina, hai nouenta leguas, bastaran diez dias, mas ponele la Feria, que es por Maio, tanto monta como dezir; obligais os para Maio a darme esto en Medina, de manera que la distancia de el lugar en este Emprestido se resuelue en distancia de tiempo, y es vn Logro redondo claro y lindo, que ninguna excusa recibe, ahora que esta entendido lo que quiero dezir, y que le he quitado todos los reboços y paramentos que tenia, llamenle Cambio, o puerco espin, o como quisieren, que no repa[2011]rare en el nombre, pues que ya estamos ciertos de la cosa, por esto dixe en la Conclusion, que si lleua tanto, o mas de lo que dio, porque se lo den en otra parte, que es Logro, aquel tanto entiendo por el exemplo que he puesto, que si se da interesse de Hespaña a Roma, por pagar alla el dinero que aca se recibe, claro esta que quien da aqui diez, por que le den en Roma otros diez, que gana de Vsura todo[2012] lo que alla se paga de interesse al que alla los ha de pagar, esta es la resolucion de el Contracto, y declaracion de esta Lei, que prohibe el Cambio en el Reino, donde la distancia de el lugar se resuelue en distancia de tiempo, y la admite para defuera de el Reino, donde la distancia de el lugar se pone por lo que es, y no por tiempo, que si por plazo de tiempo le pusiesse, como el exemplo que puse de Besançon y de Ginebra, tan Contracto Vsurario seria, como lo es el que prohibe dentro de el Reino, mas quando sabremos que se pone[2013] por plazo de tiempo, o por distancia de el lugar? el Maestro Mercado lo explica bien assi en el Tratado, como en la declaracion del Motu proprio de Pio. V. y es comun suia y de todos los Doctores, que siempre se presume el Contracto Vsurario contra el que da el dinero, quando quien le recibe no tiene negocio ni hazienda de que pagar en el lugar que señalan, esta es Conclusion muy aueriguada de[2014] ellos, para mi es de muy gran risa, y cierto me causa admiracion, que tan buenos ingenios tan en el aire tropiecen, sin digerir lo que dan por razon, que me importa a mi saber de donde me

ha de pagar a mi el otro, o si tiene, o no tiene hazienda en el lugar que se señala, es forçoso que no la pueda tener**[127r]** sin que yo lo sepa, esto extrinseco es de el Contracto,[2015] y por lo que tiene el que recibe, no se ha de juzgar la justicia de el que lo da, porque si el Contracto es bueno, aunque no lo pague, ni tenga de que lo pagar, no hai pecado, y si el Contracto es malo, aunque el pagador sea rico y lo pague muy bien, no se justifica el que señalo el lugar, quien ha de tenerlos negocios en el lugar señalado, es al reues de lo que ellos[2016] piensan, no quien recibe el dinero, sino quien le da, porque si el tiene negocios en aquel lugar, y le importa real y verdaderamente cobrar en el su dinero, el se informara con toda diligencia (y no por via de cumplimiento) si quien de el lo recibe, se lo puede pagar, mas si quien da el Cambio, no tiene negocio en el lugar que señala, es euidencia que el lugar se puso por via de tiempo, y no por lugar, no creo que esta razon reciba respuesta, ni dexara de conuencera quien le satisfazia la primera que ellos dauan, ni por esto quiero, que aunque tenga negocios en el lugar que señala, sea el Contracto justificado, si a quien recibe el Cambio no le paga el interesse que se deue (a quien lleua dineros de vna parte a otra) esta es la [2017] Resolucion mia acerca de los Cambios que vno ninguno de los que vulgarmente llaman Cambios secos, o los Cambios que se dan en el Reino, dexa de ser Vsura, por los motiuos y razones que he puesto, quien de ellos me huuiere de sacar, ha de hazer dos cosas, la vna ante[2018] todas cosas resoluerme este Contracto de el Cambio, a vn Contracto a simple (de el Derecho Ciuil, o de las gentes) como yo hize de el Vanco, que le reduxe al Loguero, y de el Cambio de oficio, que le resolui a Trueco. Lo segundo que me ha de responder a las razones que he dado, y quitarme los inconuinientes que de su opinion se siguen (como yo he hecho) De esto queda respondido a lo segundo,[2019] si es justo este Cap. VI. digo que justissimo, A lo tercero, si se consigue su intento por las[2020] palabras de el, digo que no, porque ni aun loque toca a los lugares dentro de el Reino se guarda, sino que se da a Cambio para las Ferias de el Reino, veamos ahora lo que dixe arriba, que tanto se podria dar el Cambio de lugar a lugar dentro de el Reino, como de[2021] fuera, no se señalando por plazo el tiempo, si no por distancia de lugar, en esto no hai duda, tomo el exemplo que pone el Maestro Mercado de lo que lleua el Recuero de Salamanca por lleuar a los Estudiantes dinero, aquello dentro de el Reino es, y se lleua aquel interesse que es Cambio, porque si le dan ciento y dos ducados porque alla pague ciento assegurados, no tiene mas el Cambio, por la misma razon si en el Cambio que se permite para lugar fuera de el Reino, se resuelue la distancia en tiempo y no en lugar, es Cambio prohibido, como bastantemente he prouado en el exemplo de Besançon, y si quieren hazer Lei que no tenga asideros (para gente que busca en do prender) ha de dezir la Lei, que prohibe todos los Cambios dentro y fuera de el Reino simplemente, que ni aca se den para otra parte, ni en otra parte para aca, exceptos los Vancos, que por interesse moderado traen dinero (de fuera de al Reino, o le lleuan) en cedulas, esta es la resolucion de los Cambios, y de este Cap. VI. que sino me engaño, queda bien declarado ¶ No se si me atreuiesse a dezir otro tanto de el Cap. VII. que aunque pa[2022]rece mas facil, para mi tiene tanta dificultad que no lo entiendo, la primera parte de puro clara, la segunda de (quasi lo dixera) la primera es delas cosas que yo digo, que aunque las mande Mahoma y Lutero, somos obligados a las hazer, dizen que no se hagan Contractos ilicitos, esto de si se esta mandado sin que la[2023] Lei lo mande, que por el mismo caso que es ilicito, ni se puede ni deue hazer, ni hecho vale, lo que recibieramos de la Lei en cortesia, fuera, si declarara quales Contractos son licitos, y quales ilicitos para huir de ellos, por que no nos dexara en la confusion que nos hallo.

La segunda parte no esta mas clara que esta, manda que en ningun Contracto (aunque sea permitido) pueda hauer ganancia mas de diez por ciento al año, porque no sabiendo qual Contracto es licito, tan poco sabremos que interesse le hauremos de aplicar, parece que da a entender que el Contracto de el Cambio se reprueue, por el mas, o menos interesse que se lleua del Cambio, aunque ya pide que el Contracto sea justificado, ni aprueuo la Lei, ni la[2024] reprueuo, sino en su declaracion digo, que todo Contracto en que se limita el interesse, es injusto.**[[127]v]** Dizen los Estoicos (que fue vna Secta de Filosofos: cuia cabeça y principio fue Zenon[2025] los que en aspereza de vida bondad de Costumbres y honestidad, mas se acercaron a la Lei de nuestro Saluador) que todos los pecados del mundo son iguales, por que el pecado como dize Tulio en sus Paradoxas, se parte de la virtud por vna raia, y el que estando en la virtud passa aquella linde (que aparta estos dos contrarios) da en el pecado, de manera que passar vu pie, o passar vna legua, en quanto al passar la linde, no hai diferencia: aun que en la cosa la hai, y ansi el piloto, que pierde por culpa suia vna nao cargada de oro, no merece mas pena, que si fuera cargada de paja, ni el que pierde vna de paja, que si fuera cargada de oro: porque en quanto a su culpa no hai diferencia, aun que la hauia en el valor de las naos. Esta Doctrina es sancta y buena, aunque[2026] algunos (y es de no entender la) la tienen por injusta, ha se de entender la igualdad en los pecados que son de vna especie y indiuiduos della, no de especie a especie, que los indiuiduos de la especie de Adulterio son iguales entre si, y assi los de la Fornicacion, mas la Fornicacion por esto no es igual al Adulterio, por que son especies diferentes.

Esta misma doctrina (que aquellos alcançaron por lumbre natural) es del Euangelio, que el que codicia la muger agena, y no puede deduzir su mal pensamiento en obra, peca como si le deduxera, porque se considera la culpa, y no efecto que de la obra resulta. Assi en nuestro[2027] caso, si la Vsura fuera reprouada, por respecto del interesse que se lleua ser grande (como los Romanos vedaron las Centesimas) confiesso yo que se podria remediar, mediante diminuir el interesse: mas Dios no le prohibio en poca ni en mucha quantidad, sino absolutamente, diziendo quando empresta[2028]redes, ningun interesse lleueis del Emprestido. A quel ninguno excluie, qualquiera interesse chico, o grande, y de qualquiera qualidad que sea, pues si esto es assi? como lo es pues es Euangelio (el qual tiene de ser: aun que el cielo y la tierra perezca) quien me podra poner exemplo de Contracto licito, en que pueda hauer interesse de diez por ciento al Año, ni de vno por mil, porque al momento que me concedieren que puede hauer interesse de vno por mil, esta prouado que le puede hauer de mil por vno, por que es extrinseco[2029] al Contracto, y ninguna Lei hai que ponga limite a la ganancia de los Contractos que son sin fraude. El Patriarca Isaac, sembro en tierra de Canaan, y cogio de cada hanega. C. y esto daua pena a los vezinos, Iacob ganaua con su suegro las ouejas vna vez blancas, y otra vez manchadas, y aun que hazia por su industria que siempre fuesse su parte mejorada, no lo reprehende la escriptura, ni hai lei natural ni positiua que ponga limite en la ganancia, quando se haze sin pecado, lo[2030] mismo en la Venta, aunque vno venda a dos tanto de lo que compro, no se le pone limite, porque se le ha de poner enestotro interesse del Contracto (que llama licito) esta es la Resolucion en que ninguna duda puede hauer, que si el Contracto es licito, no se le puede poner limite en el interesse, y el Contracto a quien ponen limite en el interesse es contracto ilicito, y en esta cuenta entran los que llaman Cambios. Algunos hazen distin[2031]cion, y dizen que si es hombre que bine con su dinero que puede dar lo a Cambio, ya a esto respondi arriba enlos interesses, que no se considera,

ni hai acepcion de persona, ni de oficio, sino que el que es Mercader emplee su dinero en mercaderia, y este oficio no es reprouado, pero que quiera vno saluar el logro, por dezir soi Logrero, no lo entiendo: y mucho menos que venga otro con sus dineros y diga, a tanto andan los Cambios en la Feria, si andan a cinco, bien los puedo yo dar a quatro y medio, engañase que mejor le estaria dar los a cinco y medio (pudiendo) por que assi como assi se ha de ir al infierno, y lleuara aquel contento de gozar vno por ciento, Y en esto ninguno reciba engaño, en pensar que se puede alcançar por ingenio hu[2032]mano como andan los cambios en la Feria, porque lo que no puede ser, no se puede deduzir en sciencia, y aquel cambio como anda enla Feria, es imposicion ilicita del que lo da, y siendo su fundamento reprouado, ha lo de ser todo lo que encima dello se edifica, y assi muchos hemos visto que los suben, y toman todo el dinero de la Feria, para con lo-**[128r]**dios traen tornarlo a dara Cambio mas caro, y esto es Logro sobre Logro, quien esta mostrado a tratar con su dinero seco, o por cedulas, sin emplearlo en Mercaderia, no se puede valer de su oficio, sea pobre, y si quiere oficio (quando mas no pueda) come vna açada y caue, que mejor estara Cauador en el Cielo, que Cambiador en el Infierno, y si con todo esto se dispone a serlo, confiesse su oficio, y no anden amohinando al Mundo, buscã lo quien les diga que vestidos y calçados se han de yr al Cielo, donde tienen el lugar diputado quinientas braças adelante de s. Iuan Baptista, y estos descargan despues (en Capellanias, o alguna manda de Hospital) parte de lo mal ganado, conforme al Refran, Hurtar[2033] el puerco, y dar los pies por Dios, si lo que dexa es hurtado ningun buen vso lo puede justificar, sino es restituiendo lo suio a su dueño.

MERCADERES.

MErcader (como dixe en la Anotacion de los Titulos de la Vendida) no significa el acto de comprar y vender, sino el oficio de el que lo tiene por granjeria y manera de biuir, llamase en Griego Emporos, que quiere dezir Andador, o Caminador, porque el ofi[2034]cio de el Mercader es tratar, y caminar de vna parte para otra, lleuando las Mercaderias adonde faltan, y sacando las de donde sobran, y de esto llaman (Emporion) a las Ferias, o Mercados publicos, de donde tomo nombre la ciudad de Empurias, puerto de Cataluña,[2035] porque fue poblada de Griegos (decendientes de los Focenses) que hizieron alli aquel Mercado, que en Latin se llama Emporiæ, este oficio de Mercader y trato de la Mercaderia es el que sustenta al mundo, y el que da noticia de las vnas partes a las otras, los que dizen que es peligroso al anima, no tienen razon, y mucho menos los que dizen que no es honroso, Lo vno y lo otro demonstrare breuemente, y la Sustancia y qualidades de el, y se entendera que el peligro (si alguno tiene) no es de su cosecha, sino por parte de el[2036] mal vso a que le aplica quien le vsa, y esto (como va hemos visto) es extrinseco de el oficio la ruindad esta en el Artifice, y el Arte se que da libre y sin culpa, como la que Iudas tuuo, no daño al Apostolado que tenia, En quanto a la honra es como todas las demas cosas, que tanta honra tienen, quanto es la estima que de ellas se haze; en Napoles no ternan por Gentil[2037] hombre (que assi llaman los Caualleros y gente noble) el que mercadea, en Venecia es[2038] el oficio de Gentil hombre desde que nace hasta que muere mercadear, y de estos eligen su Duque y Consejo, y desde niños peregrinan por todo Leuante, Turquia, y a las Regiones Septentrionales y las de el Poniente, haziendo sus negocios por si y por sus Fatores, segun es gruesso el Tracto de cada vno, lo mismo es en Genoua, y fue en Florencia (mientras fue[2039] Republica) en

Francia y en Alemania no estan tan estimados los Mercaderes, y se ternia por afrentado qualquiera señor, o Gentil hombre que biuiesse de este Tracto, sino de el fructo de sus heredades, tierras, y vassallos, y a esta causa no biuen en las ciudades, sino en sus castillos y heredades; en Castilla (y generalmente toda Hespaña) siempre fueron tenidas en[2040] maior reputacion las Armas y Letras, y assi en estos dos Exercicios se ha ocupado la gente noble, y son tenidos de maior estima que la Mercaderia, es verdad que por otra parte veo que no valen linage, letras, Canas, Religion, ni otra cosa de las en que consiste la autoridad, sino los Mercaderes, que como la honra y virtud (por nuestros peccados) siempre son vassallos de el dinero, a quien le tiene (que son los Mercaderes) obedece todo, ellos lo mandan y viedan y hazen todo lo que quieren,) y deue de ser bueno pues que se haze, sea se el Mercader quien se fuere, no hai para el[2041] en lo Eclesiastico ni en lo Seglar puerta cerrada, todo se le abre como si truxesse la Vara de Mercurio, y lo que mas me marauillo es, que no conoce la perfecion de el Estado que Dios les dio (ni la imperfecion del que pretenden) sino que rauian y mueren por la Caualleria, como si aunque la alcançassen (que no alcançan ni alcançaran) estuuiessen ciertos que no han de biuir subjetos a otros Mercaderes, como los que verdaderamente son Caualleros, lo estan a ellos, mientras son Mercaderes, mas esta es la inconstancia de los hombres, y variedad de el Mundo (como dize Horacio) el Buei dessea andar enjaezado, y el Ca-**[[128]v]**uallo arar, pensando cada vno hallar en el oficio ageno mas descanso, que tiene en el proprio. Esta es vna de las mas principales causas, por que en Hespaña no hai tan sin[2042]gulares artifices en todas artes y sciencias, ni tan ricos como los hauria, si cada vno quisiesse perseuerar en el arte que començo, o los padres hiziessen a sus hijos de sus artes, o oficios: porque como niños lo aprendiessen y se criassen en ellos, con la leche mamarian el arte, y los padres se la enseñarian mas facilmente que los maestros a los discipulos, y vernia a ser el hijo maestro perfecto: en casa de su padre, de la edad que en casa de vn estraño entra a ser aprendiz del ageno, el Aleman pellegero (aun que mas rico sea) haze de a[2043]quel oficio y trato a su hijo, y aquel al suio, y assi consecutiuamente va de vno en otro, que hai oficio que se halla en siete y ocho generaciones, en Hespaña al contrario en vno se hallan siete y ocho oficios, que tan presto[2044] como es calcetero, quando comiença a entender aquel oficio y tracto que le hauia de luzir, tan presto le dexa, y se haze Mercader, y en siendo Mercader (que a su parecer no consiste en mas de traer capa larga, y andar en mula con gualdrapa) hele que aspira para cauallero, y si el no, alomenos amolda sus hijos para ello, esta es la perdicion de los Mercaderes, las diferencias dellos son tantas quantas son las cosas que que se contractan: y por esto no se puede reduzir a arte ni numero cierto, mas seguire lo principal y que mas importa,[2045] tomando la mercaderia en Seuilla (donde ahora esta la principal destos Reinos) los Mercaderes, o son principales, o factores de otro, que ansi los llama la Lei, Mercader principal llamo, el que trata su hazienda y caudal del qual ninguna obligacion tiene a dar cuenta a otro Factor es el que haze hazienda de otro que esta ausente, por que si es en presen[2046]cia suia, mas se dira criado, o maiordomo que factor. De estos tratare primero, por concluir con lo mas breue. El factor es en dos maneras, o esta diputado solo para aquel efecto de la hazienda que tracta, el oficio deste corresponde al titulo de Mandadero, o procurador de negocios, que vimos en el primer libro, o haze el negocio solo que le encomiendan, y este le llaman entre ellos Encomendero, como esta vn Mercader en Mexico, con[2047]signale otro Mercader (cuios negocios ordinarios el no haze) vna cargazon para que la beneficie por el, y le embie lo procedido, este se llama Encomendero y en efecto

corresponde su oficio al mismo titulo de el Mandadero, o mas propriamente al Contracto del Loguero, por que alquila su diligencia por parte Quota de la mercaderia, que le dan a tantos por. C. y aquello se llama Encomienda, nombrando el efecto, de la causa de donde procede, en estas dos especies de Factores no hai particular cosa que auisar de la conciencia, por que claro esta que son obligados a no exceder de la voluntad del maior que les[2048] encarga su hazienda, sino disponerla por la forma que el ordena, y si lo dexa en su aluedrio, que sea al maior beneficio de ella, que pueda ser, y con lo procedido haga la disposicion de su maior, por que qualquier daño que de la tardança sucediere es obligado a restitucion a su maior, y si por el contrario, en beneficio de la hazienda hiziere alguna cosa que no deua, su maior haura el interesse, y se ira el al infierno por entrambos, porque sera obligado a restitucion, como si la hazienda fuera suia. ¶ Torno al Mercader principal, el qual hora trate hazienda suia, hora de [2049] compañia, presupongo que tiene libre administracion en ella. La orden que en Seuilla se tiene de cargar es esta, vn Mercader compro por si y por corredores vna cargazon sorteada de diferentes suertes de cosas (como paños, sedas, lenceria, papel, libros, jaezes, menudencias de tienda, y otra infinidad de cosas) hazen de todas estas vna memoria, con el costo en que le esta, hasta ponerla debaxo de cubierta, assi del principal que ella costo, como del corretaje, varcaje, portes, derechos de la mar, fletes, y todo demas hasta que llega al puerto do se ha de vender. Esta memoria que se lla[2050]ma cargazon (si el no va con ella) la embia a su Factor, o a su Encomendero, o la persona que por el la tenga de beneficiar, y aquel la muestra a los Mercaderes de tienda (que son los que venden por menudo) y estos vistala memoria, satisfazense de los sortimentos de mercaderia, y precios en que viene car-**[129r]**gada, y ponenla en precio (pongo por caso) a ciento por ciento, por tres ochos, quiere de[2051]zir, que sobre cada ciento del caudal, le tienen de dar otros ciento, como declare en la cuenta de a tantos por ciento, y los tres ochos es que pagaran cada ocho meses el tercio dela obligacion, y assi respectiuamente si la toman a tres seises, o qualquiera otro tiempo, Estos a tantos por ciento que se dan, o son brutos, o horros, que es vender en limpio, sin derechos, o con ellos, este es el hecho como passa en la mercaderia, que por gruesso le vende, el mercader de tienda la vende por menudo[2052] al contado, o siado (como Dios le aiuda) y paga a sus tiempos, hai en este hecho, muchas cosas que notar que aunque es comun (y passa por las manos de todos vn millon de vezes, cada dia) las aduierten poco, yo notare lo que me parece, y lo que he visto en pratica, presupongo, que aquella memoria dela cargazon, es verdadera, porque a mentir en el co[2053] sto, claro es que esta obligado a restitucion, del que compra debaxo de fundarse en que es verdadero, digo que aun que sea verdadero, hai grandes fraudes en ella, pongo por caso que cuenta vna pieça de terciopelo en. C. ducados, y tantos le costo realmente, mas por comprarla (no se hallando con dineros) tomo a cambio ochenta por ciento, y tantos pago, para que los ochenta le viniessen limpios a las manos, si esta pieça de terciopelo el comprara para su casa, bien estoi que diga que le costo ciento, y que en tantos la cuente por[2054] que tantos vinieron de daño a su hazienda, para meter en ella la pieça de seda, mas vendiendo la a otro tercero, no puede el dezir que le costo ciento, sino ochenta, que es el precio en que el terciopelero se la vendio, y assi la deuia el contar a quien la vende, por que el otro haze su cuenta que la parte Quota (que da de tantos por ciento) es sobre el costo verdadero, y aquel no es el costo, sino en lo que le esta, como arriba note (en el titulo del Precio y Comprador, lo qual conuiene que se vea) La misma razon es, si iendo a comprar aque[2055]lla pieça de terciopelo, se le muriera el cauallo en que iua (que

valia C. ducados) no le pudiera contar en el precio, por que es cosa extrinseca del Contracto, y inconexa, como tan bien lo fuera, si iendo por la pieça (para entregarla a quien la tenia vendida) se hallara vna barra de oro, no fuera obligado a entregarla a quien vendio la seda, aunque fue causa remota de que el la hallasse: porque no hai proporcion de lo vno a lo otro, este es el inconueniente que hai en estas ventas, clarissimo pero no aduertido, resumo lo, en que el pre[2056]cio que ponga a la cosa, ha de ser el que realmente costo, considerando el valor de la moneda, o cosa que por ella dio, mas no la qualidad de como huuo aquello que dio, o en lo que a el le estaua, por que esto no es el precio que por ello dio.

¶ Sin este inconueniente hai otro maior, que en todas las compras que se hazen con Cambio, si el Cambio es Vsura (como yo pretendo hauer demonstrado que lo es) es Vsu[2057]rario el Mercader que haze la cargazon esta conclusion se note con gran cuidado, por que en todo lo que he tratado de Vsuras en estos tres libros, no he tocado cosa alguna de parte del que recibe la Vsura, sino del pecado que comete quien la da, el otro extremo he guardado para este lugar. ¶ Es de saber[2058] que el que recibe la Vsura, regularmente no peca, porque le excusa la fuerça que padece, y esta es la que agraua el pecado del Vsurario, por que haze fuerça a su proximo, y en todos los otros que interuieue fuerça inexcusable en el pecado, libra de culpa al que la padece, en esto se funda la defensa del que mata a quien le quiere matar, no hai pecado, por[2059] que la defension (y conseruacion de si proprio) le fuerça, y forçando le libra del pecado. En nuestro caso, la necessidad que tiene el que recibe la Vsura le excusa, mas como el que lo da no tengan necessidad de dar lo, peca mortalmente, siempre que en el que la reci[2060]be, cessare esta causa, pecara como el que la da, aun que no fuesse mas de por que da al proximo ocasion de pecar, y mas que entonces concurre con el en el pecado, vengo a nuestro caso, toma vno a cambio cierta mercaderia, o por vn contracto vsurario, peca el que se la da, y no el que la padece, mas si este que la compro luego la torna a vender por la misma orden que a el se la vendieron, comete con el nueuo Comprador la misma Vsura, que quando el la compro cometieron con el, la razon es, porque quando el la compro le excuso su necessidad, y quando vende, no le excusa, y quanto el se tuuo por agrauiado, de lo que el otro hazia con el, ha de pensar que tambien el engaña y agrauia al otro con quien haze lo mismo, dizen muchos, lo que yo hago con el otro, hizo otro con migo. Este Paralogismo es contra el Euangelio, que nos dize, no haras a otro, lo que para ti no quieres, no dize Dios, quiere para otro, lo que otro quiere para ti, porque fundaria la bondad de cada vno, en la que otro huuiesse vsado con el, y esto viene a pospelo: porque si otro me ha hecho a mi mal, y yo me tengo por agrauiado del,[2061] no justificara su culpa, la que yo tuuiere con mi proximo, pues que no hemos de regular nuestra vida por la de otros, sino por la regla que Dios nos dexo, y el que della excediere, dara cuenta de su pecado por si, y no por otro (sino fuere por el que con su mal exemplo peruertiere, o escandalizare) pues este que[2062] compro a Cambio no solo peca tanto como el primer Cambiador, que a el dio a cambio, sino doblado. Esto aduierta el Lector con mucha atencion, no porque sea punto delicado, sino porque es va anzuelo del demonio, con que lleua muchas animas en perdicion, digo que peca doblado, por que el Cambiador hizo vn pecado simple de Vsura en el cambio, mas este vendiendo haze dos. Vno el mismo que el Cambiador, otro que por aquel Cambio que el da le dan ganancia, dixe que este pun[2063]to era mui importante, porque del depende toda la carestia que hai en la Republica, por que la mercaderia no se compra por su substancia, si es buena, ni si es mala, que si desta manera se comprasse, cada vno la

querria ver a ojo, y no se contentaria en ver la por minuta, que aun el refran manda que no se compre la toca por la lista, quanto mas por vn papel, en que esten escritas las partes de la toca, sin verla, conforme a esto el Mercader principal, ni le importa que la mercaderia sea buena, ni le daña que sea mala, cara ni barata, que lo que principalmente se mira es, que vaia bien sorteada, y que la den a buenos plazos, con esto entra qualquiera en ella, ya el Mercader que la carga en Castilla, mejor le esta comprar caro que barato, por que menos riesgo corre (para dañarse en la nao, y para la cesta del flete) mientras menos bulto embia, y su ganancia es igual, o maior, porque se va subiendo a tantos por ciento, conforme a la quantidad del precio, mas el flete es conforme a[2064] la quantidad del cuerpo, y aun que esto le parece al Mercader que es ganancia (como lo es si le pagassen) quando bien se vienen a sacar en limpio estos enfrascamientos, y imaginaciones chimerizadas, assi el Comprador como el Vendedor se hallan burlados: porque el Mercader de tienda quando se obliga, haze la cuenta de los que juegan con papeles, o con tantos (sin tener dinero delante) que no se le da nada de cargar la mano: mas quando desembuelue lo que compro, y el que a el se lo compra lo torna a desemboluer, para comprar cada cosa por su qualidad, es fuerça, que como no es bueno, no saque el costo, de que hauia de pagar al señor de la cargazon, y quiebra con el, y como piñon en lanterna de mo[2065]lino, o relox, que mouiendo le haze mouer al otro, la quiebra deste Mercader de tienda, haze quebrar al de Castilla, que no pueda cumplir con los otros (de quien tiene recebido la Mercaderia fiada) y assi quiebran quatro, como defunto el cuerpo se deshazen los quatro elementos de que esta compuesto, assi aquella armazon sofistica se enxuga, y donde antes parecia de gran volumen, apretada en la mano se halla menos que nada, todo esto procede de dos principios que con Iusticia deuen, y con facilidad pueden ser remediados. El primero es que ningun Mer[2066]cader (grande ni chico, de tienda ni de gruesso) comprasse ni vendiesse por junto al fiado, sino de contado, con su caudal, lo que le alcançasse, lo segundo que no se hiziesse paga con dinero tomado a Cambio ni se tomasse, porque desta manera, cada vno trataria con su caudal, y aquel beneficiaria como cosa suia, y no le arriscaria como ageno, y el que se le comprasse, pagando se le luego, no le po[2067]dria engañar, y el mirara lo que compra, y medira se cada vno con la ropa que tiene, y no como ahora se haze, que el que oi tiene credito de. C.M. ducados, apurandole aquella sama, le vienen a hallar que deue sobre el cuer-**[130r]**po, mas que el caudal que le hazian fama, y esto no es de vno, ni. X. ni. C. sino de todos sin faltar vno ni ninguno, en tanto, que como entre estudiantes a cabo de quatro o cinco[2068] años que cursan en su facultad, los graduan en ella, assi a el Mercader (que ha este tiempo que trata o menos) le graduan de quebrado, (y segun son muchos si se huuiessen de abrir, no bastarian quantos Maestros hai en Curiel, ni para btagueros la lenceria de Flandes) y ellos lo tienen en tan poco, que (como niño que si le enojan amenaza de rebolcarse, o de llorar)[2069] a quien les pide su hazienda que justamente le deuen, dizen muy sin verguença) que pida lo que quisiere, que el se metera en la carcel con sus libros, y desta manera son temidos, de quien ellos hauian de temer, y no[2070] se como no ha de quebrar, el que puesto aier en mucha miseria siruiendo a otro, se atreue oy a entrar de golpe en quatro, o seis cargazones (que montan C.M. ducados) ni tan poco el Mercader que las carga (si aquella quantidad es suia) como se atreue a poner la sobre el agua, y mucho menos si es agena: pues ha de hazer cuenta de pagar la, todo esto procede del fiado, y de los Cambios, que a quien[2071] los vsa dan aquel falso contento, que suelen tener los que en el

meson se sueñan ricos, y despiertos se hallan mas pobres que se acostaron, porque deuen la cama en que han dormido, que no deuian quando se acostaron.

¶ En la substancia de la mercaderia hai mu[2072]cha conciencia, respecto si con ella haze daño a los suios, o prouecho a los enemigos, la prohibicion consiste no solo en la que la Lei haze, sino en la que cada vno deue hazer a si mismo (aun en aquello que la lei permite) y esto es que no trate en mercaderia mala, la malicia o esta en la substancia de la mercaderia, o en el vso della, en substancia esta quando ella[2073] de por si es mala, como los toxicos y cosas venenosas (que dize la Lei) libros de Artes prohibidas, y de Luteranos, o Hereges, pinturas des honestas, todas estas cosas de su substancia son malas, y en ningun tiempo ni lugar puede hauer vso que las haga buenas, el Mercader que en ellas trata peca mortalmente. Otras hai que de por si son neutras, mas la[2074] qualidad las haze malas, como las Armas, bastimentos, municiones (y todo lo semejante) que se vende a enemigos, es grandissimo cago de conciencia, porque puesto que se muestre el que lo haze Christiano en la figura, peor es que infiel en lo que haze, mas ello de si es tan claro, que solo lo he notado por seguir los miembros de la diuision, y parar en el que ahora trarare. Otras mercaderias hai no prohibidas por la Lei, mas para la conciencia tanto y mas peligrosas que las passadas, como es la contratacion de los Negros, de su[2075] derecho no tratare por via de precepto, sino de vn simple consejo (del qual cada vno tome lo que le pareciere y mejor le armare) que como otra vez he dicho, el consejo (y mas quando es necio) no obliga. Ante todas cosas doi (y deuemos todos dar) muchas gracias al padre de las misericordias Iesu Christo nuestro Saluador, que en en la Corona de Castilla, en que biuimos (ni en los Reinos que fuera dellas tiene la Magestad del Rei de nuestro Señor) no se haze vn Esclauo, ni se consiente hazer a los que por Fuero y derecho[2076] de su Reino le tienen, sino son Moros Infieles, que destos no trato, por que ninguna duda ha, sino que pueden justamente ser captiuados, y a esta cuenta se reduzen los Negros que se traen captiuos a Sicilio, de toda la consta de nuestro mar mediterraneo de Tripol de Berueria, Tejora, la Cirenaica, todos estos son Negros de vn leonado (que llaman membrillo[2077] cozido) son Moros de la creencia de Mahoma, y se pueden captiuar como ellos nos captiuan a nosotros, y yo que esto escriuo erre bien poco de ser esclauo dellos, mas aun que se puedan contractar, aconsejo a quien me quisiere creer, que antes meta en su casa vn Basilisco, o vn Tigre, que al mejor de ellos, porque todos son desesperados, y tan[2078] vengatiuos, que por executar su ira, no estiman la muerte, y mui tocados de lo otro, y a esta causa, ningun hombre cuerdo deue tener (alomenos para el seruicio de las puertas a dentro) esclauo ni hombre nacido en Africa, ni delos Negros que alindan con Moros Africanos, como los que he dicho, y los Gelofes, Beruesis, y otras naciones que parten terminos con Africa, por que de su vezindad tienen algunos malos resabios, puedo que**[[130]v]** entre estos postreros (que son de la costa del Oceano y mar de a fuera) salen algunos buenos, pero son pocos. Torno al tratar de los Negros de Etiopia, de donde se cargan todos los que lleuan a Indias, y traen a estos Reinos, este trato es en dos maneras, vno de los[2079] que por su propria autoridad arman para ir a aquellas partes, y robar esclauos que traen, o compran de los otros que han robado, esto es cosa clara que es contra conciencia, porque es guerra injusta, y robo manifiesto, no res[2080]pecto de que entran en la tierra que es de otro Reino, sino que no tiene autoridad para lo que hazen, y es contra todo derecho (Diuino y humano) enojar a quien no les ha enojado, quanto mas priuarlos de su libertad, y ponerlos en seruidumbre,

que es igual a muerte, otro Trato es de quien los compra de los[2081] Portugueses que con autoridad de su Rei, los contractan, y publicamente venden, y assi aca como alla se pagan derechos de su contratacion, como cosa publica y permitida, en quanto a el Fuero exterior no se puede poner dada en este Contracto, que es permititido, pues los Reies lo consienten; en el Fuero interior, y de el anima, tambien deue de ser bueno: pues que se haze publicamente, y no[2082] hai quien diga mal dello, ni Religiolo que lo contradiga (como hauia para cada Indio quatrocientos defensores que no se hiziessen de ellos Esclauos) antes veo que se siruen dellos, y los compran, y venden, y contratan, como todas las demas gentes, tambien esto deue de ser bueno, pues que lo haze quien nos deue dar exemplo, aun que no hai quien entienda esta cifra (alomenos para mi no lo es) que si[2083] departe de estos miserables no ha precedido culpa, para que justamente por ella pierdan su libertad, ningun titulo publico ni particular (por aparente que sea) basta a librar de culpa a quien los tenga en seruidumbre vsarpada su libertad. Quien quisiere ver algunas causas que hai para la justificacion de la seruidumbre[2084] destos, vea las que pone el Maestro Mercado en su tractado (puesto que no muestra mucho satisfacion dellas) y yo me satisfago mucho menos, de las que a el le parecen justas, que de las que confiessa que no lo son, las tres mas justas que el pone son, los que se hazen Esclauos por guerra, la segunda los que por leies que entre ellos hai se reduzen a seruidumbre, la tercera querido en extrema necessidad el padre vende a su hijo para su sustentacion, destas digo como de todo lo de[2085]mas, que deuen de ser buenas: pues que yo no las entiendo, la primera ni segun Aristoteles (que el alega) ni segun nadie es justa, y mucho menos segun Iesu Christo, que trato diferente Filosofia que los otros, Aristoteles dize, que las cosas tomadas en la guerra son de los que las toman. Esto es muy diferente de[2086] hazer Esclauos, vea lo que Pirro Rei de los Epirotas dixo (quando en socorro de los Tarentinos passo a Italia contra los Romanos) tratando con el del Rescate de los captiuos, se los dio libremente, diziendo que no trataua la guerra como bodegonero por interesse, sino por gentileza, y para ver a quien daua Dios el señorio vniuersal de todo. Quando la guerra se haze entre enemigos publi[2087]cos, halugar de hazerse Esclauos en la lei de el demonio, mas donde no hai tal guerra como esta, que se yo si el Esclauo que compro fue justamente captiuado, por que la presuncion siempre esta por su libertad, en quanto lei natural obligada estoi a fauorecer al que [2088] injustamente padece, y no hazerme complice del delinquente, que pues el no tiene derecho sobre el que me vende, menos le puedo yo tener por la compra que del hago, pues que diremos de los niños y mugeres que no pudieron tener culpa? y de los vendidos por hambre? no hallo razan que me conuença a dudar en ello, quanto mas a aprouarlo, otros dizen que mejor les esta a los Negros ser traidos a estas partes donde se les da conocimiento de la Lei de Dios, y biuen en razon: aunque sean Esclauos que no dexarlos en su tierra donde estando en libertad biuen bestialmente, yo confiesso lo primero, y a qualquiera Negro que me pidiera sobre ello parecer, le aconsejara que antes viniera entre nosotros a ser Esclauo, que quedar por Rei en su tierra, mas este bien suio no justifica, antes agraua mas la causa del que le tiene en seruidumbre (por lo que arriba dixe del bien que se siguio del mal que Iudas hizo, ningun prouecho se le pego a Iudas), solo se justificara en caso que no pudiera**[131r]** aquel negro ser Christiano, sin ser esclauo, mas no creo que me daran en la Lei de Iesu Christo, que la libertad de la Anima se haia de pagar con la seruidumbre de el Cuerpo, Nuestro Saluador a todos les que sano de las enfermedades corporales, curo primero de las de el anima, sant Pablo a Filemon (aunque era[2089] Christiano) no quiso priuar

de el seruicio de su esclauo Onesimo, y ahora al que hazen Christiano, quieren que pierda la libertad que naturalmente Dios dio a el hombre, cada vno haze su hazienda, mas muy pocos la de Iesu Christo, quan copiosa seria en el Cielo la paga de el que se metiesse entre aquellos Barbaros a enseñarles la Lei Natural, y disponerlos[2090] para la de Iesu Christo, que sobre ella se funda: ya estas partes estan ganadas para Dios, aquellas estan hambrientas de la Doctrina, grandissima es la miesse, y los obreros ningunos, porque la tierra es caliente, y no tan aplazible como Talauera, o Madrid, nadie quiere encargarse de ser Simon Cyreneo para aiudar a lleuar la Cruz, si primero no le pagan el[2091] Alquilei adelantado, si assi lo hizieran los Apostoles, y cada vno tomara su hermita en Ierusalem, tan por predicar estuuiera oi la Lei de Iesu Christo, como diez años antes que el encarnasse; suia es la causa, el la defienda, y a mi de los que culparen esta Digression, que por seruicio suio y amor de el Proximo he hecho, para aduertir a los Mercaderes, que pues hai otras cosas en que empleen su caudal, no gusten de Trato tan carnicero, cuia ganancia es tan poca, que si miran todos los Mercaderes mas gruessos (de Castilla y Portugal) que han tratado en este Trato, no veran hazienda de ellos quajada, ni que llegue a colmo.

¶ Para cumplimiento de el oficio de los Mercaderes se ha de tratar de otras especies que estan debaxo de el, como de genero. Cambia[2092]dor (como lo toma el Cap. I. de este Titulo) no es el que da a Cambio (de quien he tratado) sino quien tiene Cambio publico, para guardar fielmente el dinero que le fuere entregado, y entregarlo siempre que se lo pidieren, o a quien se le mandare, sin Interesse alguno, Este Contracto es vn Deposito puro, porque[2093] es vna fiel custodia o guarda de lo que se le entrega, y por esto manda el Rei que sean abonados y den fianças, y que no traten, porque desuanecidos en Tratos diferentes, no hagan empleo de el dinero que tienen en Deposito, Lei sancta, justa, y buena, pero impossible de guardar a quien quiere biuir con su dinero, aunque mas lo jure. ¶ Arrendador es el que[2094] tiene por oficio Arrendar, y como los Arrendamientos mas gruessos de todos sean las Rentas publicas de Ciudades, Prouincias, o Reinos, los Romanos los llamaron Publicanos,[2095] (que quiere dezir Arrendadores de el Publico) destos hize mencion arriba, donde dixe de los Publicanos que proueieron el exercito Romano que estaua en Hespaña, despues de muertos los Scipiones, y engañeme, que no[2096] fue sino antes que muriessen, la Historia esta al sin de los veinte y tres libros de Tito Liuio, Los Griegos llaman a los Publicanos Telonas, de Telos, que quiere dezir Tributo publico, y al Contador (o tabla donde estos residen) llaman Teloneo, De este oficio fue[2097] el glorioso Apostol y Euangelista. S. Mateo, al qual dize el Euangelio que le llamo Dios de su Teloneo para el Apostolado, Todos dizen que fue Cambiador, y es engaño manifiesto (de no entender la propriedad de la lengua) porque Telones quiere dezir en Latin Publicano, y en Romance Arrendador, y este era oficio permitido entre los Iudios, y assi leemos en sanct Lucas, que vinieron los[2098] Publicados a sanct Iuan para ser baptizados, y le dixeron: Maestro que haremos? y el les dixo: No cobreis mas delo que a vosotros es constituido, de manera que no les mando dexar el oficio para el Baptismo, como es cierto que se lo mandara, si fuera prohibido, y si S. Mateo le dexo, fue para la perfecion de el Apostolado. ¶ Los Cambiadores de ahora llamaron antiguamente en Latin Argentarios, de ellos hai mencion en el Derecho ciuil, su oficio era dar publicamente a Vsura, como ahora en Flandes los Lombardos. El maestro Mercado contando la Historia (que Tulio cuenta en los oficios) de. C. Cannio traduze por Argentario Platero, y no es sino Cambiador, que el

Pla[2099]tero se llama Faber Argentarius, como dixe en lo de la Fabrica, los Griegos llaman al Argentario Trapezites, de Trapeza (que Quiere dezir[2100]**[[131]v]** Mesa, o Tabla) porque tenian su Mesa puesta con dineros, para los que querian tomar a Vsura, o a Cambio, y de ai creo que se deriua Trapaça por la Mohatra. Esta Vsura que dauan, o era para la tierra, o para la mar, la de tierra se contaua por meses, segun diuersas quantidades, las quales (en el Titulo antes de este) declare copiosamente, La de la mar se hazia por el viage, y suerte y Vsura se deuia, en llegando la nao en saluamento al puerto donde iua, tardase poco tiempo, o mucho, y sino allegaua, perdia el Argentario la suerte, esta llaman las Leies por Vocablo Griego Heteroplus (que quiere dezir de vna nauegacion)[2101] otra Vsura marinera hauia que llaman Anfoteroplus (quiere dezir de tornaviage) la qual se deuia de y da y buelta, que llegasse la nao adonde iua, y boluiesse en saluamento al puerto de donde hauia salido, he puesto estat Vsuras de la mar, para que se entienda, que no tiene el Demonio inuencion nueua, aunque esta es diferente de el Cambio que se da sobre cascon de nao, el qual examine en lo de los Seguros, es vn abominable Contracto sino le ha[2102]ze con igualdad, reduziendolo por via de Apuesta, como alli dixe.

De el Valor de el Dinero.

EL Dinero (como vimos en los Titulos[2103] de la Vendida, es el precio general que mide todas las cosas, y de ninguna es medida, porque puesto que en el Trueco la vna cosa trocada mide a la otra, no es medida general como el dinero, sino particular de aquel solo Contracto, por esto dixe que el dinero es medida general, y por la misma razon no puede el Dinero tener otro precio, mas de el que[2104] le da la Lei, porque el otro precio midiera al Dinero, de manera que el fuera medidor y medido, que son Action y Passion, las quales dos cosas son contradictorias, y respecto de vn mismo no pueden estar en vn subjeto, Este Dinero tiene en si dos valores, vno particu[2105]lar en el Reino donde se labra, otro general en todas las partes, por la Lei que el metal tiene, Estos dos valores son entre si muy diferentes, porque el particular vale por el cuño y marca de el señor que la manda labrar, y alli no se examina la Lei, sino la imposicion en que el la pone, aunque fuesse la moneda de cuero[2106] como en tiempo de necessidad dizen que le labro en Castilla, o fuessen Contadores de los que se hazen de metal, que no tiene Lei mas fuera de el Reino, donde el que labra la moneda no tiene señorio, la marca de que esta acuñada no es de algun efecto, sino la Lei que tiene en si aquel metal, considerado por vna massa, que no tenga cuño, y de esta manera los[2107] angelotes y escudos de el Sol de Francia, y las Tripolinas de Berueria, y los Zequis de Turcos que son monedas de oro, valen en Castilla, y los Doblones y Ducados de Castilla valen en aquellas partes, y en todo el mundo donde corra moneda, y la misma razon es en vn mismo Reino de las monedas viejas, que la dobla de el Rei don Pedro ya no vale por[2108] moneda Castellana en el valor que el la puso quando se batio, sino en el que monta la Lei de el metal que tiene, la qual no se puede dar sino es en el oro y en la plata, cuio vso propiamente (por su gran valor) el Derecho de las gentes diputo para moneda y precio valeroso de las de mas cosas, siguiendo la orden[2109] de la naturaleza, que los inhabilito para otros vsos, como por el contrario, los demas Metales tienen mas vso en el seruicio de los hombres, y ninguno en la moneda, sino en quanto se mezclan con el oro, o con la plata, este es[2110] el valor de la

moneda, de lo qual nos queda resuelto, que en el Reino no puede tener otro precio, mas de el que le pone el Rei, y queda demonstrado el principio que arriba prometi demonstrar, que no se da precio de precio,[2111] y este es el fundamento de la Vsura, que como me diessen, que el dinero recebia estima diferente de la que le da la Lei, por el mismo caso la Vsura fuera permitida, como lo es el vso de qualquiera cosa (con que no sea de las que se cuentan, pesan, o miden, si se resumen a Dinero) y de aqui queda conuencido el error de que tratare en el Capitulo siguiente, que la Moneda valga mas en Indias que en Castilla, siendo todo vn Cuño,[2112] porque no tiene sino vn mismo valor, la razon es, porque no vale por la liga, sin o por el Cuño, y hauer mas Moneda en las Indias de aquel Cuño, que en Castilla, no sube el valor de cada Moneda por si, sino generalmente**[132r]** haze que toda ella en junto sea menos estimada, por respecto de la frequencia. Assi como tomado vn cauallo muy bueno en Xerez, val[2113]dra. C. ducados, y jugara a las cañas vna hora, no vale alli mas, por que hai muchos Cauallos y muy buenos, puesto aquel cauallo en Piru, valdra veinte vez es mas, porque hai pocos cauallos y mucho dinero, mas no por esso aquel cauallo seruira en juego de cañas quatro horas, ni sera mas de para lo que era en Xerez, porque el ser para mas, o menos trabajo consiste en la Sustancia de la cosa, y no en el hauer mas, o menos de ella, que es extrinseco de la cosa, Declarome mas en parti[2114]cular por otro exemplo, en Seuilla hai mas moneda que en Galizia, y esta Galizia con Seuilla, en la proporcion que Seuilla con las Indias, en Seuilla por tres reales al dia no se hallara vn Cauador, y en Galizia se hallaran tres, esto nace de que en Galizia hai menos dinero que en Seuilla, y lo mismo en los precios de las otras cosas, que en Galizia por tres reales se compraran seis arreldes de vaca, y en Seuilla no se compraran seis libras (que es el quarto) de manera que el valor de el real vno mismo se es en Seuilla y en Galizia, como el cauallo en Xerez, o en Piru, pero hauer mas, o menos dinero, crece o diminuie la estima de el dinero, mas no su valor: a esto se me puede replicar, que valer mas baratos los Peones y[2115] bastimentos en Galizia que en Seuilla, nace de hauer mas abundancia, y no de hauer mas o menos dinero. Respondo que esto es error porque si a Galizia truxessen el dinero que hai en Seuilla, los bastimentos y Cauadores en su Sustancia no se augmentarian (tantos hombres se hauria como antes y tantas vacas) mas valdrian mas caros, si huuiesse mucho dinero, porque lo ternian en menos, y darian mucho por lo que antes dauan poco, de manera que el hauer abundancia de la Mercaderia, no[2116] la haze valer barata ni cara, sino hauer mucho dinero, o poco que dar por ella, que el valor de el dinero siempre se es vno mismo en todo el Reino, haia poco que haia mucho. Este es el punto mas sutil y mas sustancial de toda esta materia, de donde entenderemos el fundamento en que esta la carestia de estos Rei[2117]nos, porque todo quanto hai vale caro, sino es el dinero, que es lo mas barato, pues como hauiendo subido los ducados, y los escudos a mas precio que tenian antes? porque es estimado en menos, y su valor es diferente de su[2118] estima, que el valor de vn real siempre fue y es treinta y quatro marauedis, y en menos estimamos nosotros gastar vn real, que estimauan nuestros maiores gastar vn quarto, La aplicacion a nuestra materia esta clara, que el que da dineros a Cambio enel Reino, vende la moneda que da por la que le han de dar y mas la ganancia, lo quales Vsura manifiesta, por el excesso que hai de la paga al Recibo, lo mismo de Hespaña para Indias, y para qualquiera parte, sino es resoluiendolo al Porte y Seguro, que trate en lo de el Vanco. Esta[2119] misma demonstracion es de los Censos, o Iuros que se compran a menosprecio, que es dar precio por el precio, y de los que venden las coronas, y el Cambio que llaman Manual o por menudo, todo

es Vsura y abominacion de Dios, Lo mismo todos los que llaman Cambios[2120] secos, que son los que yo llamo de Feria a Feria, no tienen razon de ponerles tan mal nombre, que no son sino muy humidos, mojados en la Laguna Estygia, y en las ondas Infernales de el rio Leteo (quc significa oluido de la[2121] Lei de Dios, y de sus sanctos Mandamientos) alli son templadas las armas de los Cambios, con que los hijos de este Siglo (que parecen mas prudentes que los hijos de la Luz) conquistan a sus Proximos, plega a Dios que al tomar de la cuenta no se hallen burlados y pobres, los que mias ricos piensan que estan. Tor[2122]no a encargar al Lector, que este Capitulo le rumie mucho, y supla mis argumentos donde fueren defectuosos, porque de este principio de el valor de el dinero, nace entender toda la materia, y por hauerle nuestros Maiores ignorado, y la comutacion (que arriba note) de las personas en el Contracto, no pudieron fundar sus opiniones (puesto que fuessen justas y santas) como yo creo que he demonstrado.

CONCLVSION de este Titulo.

SI tan vtil fuesse a el Lector este Cap. como a mi me fue pesa do escriuirle, no dexara**[[132]v]** de ser aprouechado, porque yo recibo mucha pesadumbre en hazer juizio y anatomia de los Escritos de Maestros de quien tengo de aprender, mas la fuerça de la verdad que a[2123] ellos obligo a dezir su parecer, contra lo que otros han dicho, me pone la misma obligacion para lo que ellos dixeron, y me tiene la plaça segura para proponer lo que me parece, y al Lector para escoger lo que le pareciere, mi opinion acerca de los Cambios haura leido quien a este pallo llegare, y visto los fundamentos por do me mueuo, de los quales estoi confiado, que (mediante su fuerça) prouaran[2124] lo que tantas vezes he prometido, el juizio dexo al Lector, al qual proporne en suma lo que otros han escrito, para que el haga mas copiosa comparacion delas razones de todos. ¶ Manual[2125] de Confessores trata copiosamente esta materia, assi en el cuerpo de el Libro, como en vn Tratado de Cambios y otro de Vsuras, mas va fundado sobre principios flacos y razones erroneas, muchas de las quales quedan arriba reprouadas, y otras coinciden con las que abora porne.

¶ El Reuerendo Maestro Mercado (que postrero y mas copiosamente que todos ha tratado estos Cambios, y muestra tener mas pratica en el hecho) va armado sobre fundamen[2126]tos, que ni el ni otro pueden negar ser falsos, y repugnantes a si mismos, ante todas cosas en el Prologo de el Tratado de Cambios, no solo no reprueua el oficio, mas instruie al oficial por estas palabras,

¶ Y no sea el Cambiador nada tardo ni boto de ingenio, so pena se le iran mas ganancias por alto, que se salen y saltan de la red peces al pescador, quando con pereza y floxedad la saca. ¶ Mas abaxo dize estas palabras,

¶ Vn Cambio, o dos bien se pueden algunas vezes celebrar sin escrupulo, pero ninguno jamas tuuo por oficio el Cambiar, que no cometiesse dos mil robos y Vsuras, y tuuiesse opinion y fama de ello en el pueblo. Abaxo al fin de el Capitulo torna a confirmar lo mismo, y en el Prologo llama a el Cambiar negocio ahidalgado, sin ningun menoscabo ni deshonra.

¶ Estas son sus formales palabras, pregun[2127]to yo si se puede dar algun acto de si licito, que la frequencia le haga ilicito, a mi no me lo prouaria Aristoteles ni hombre de el mundo, porque la frequencia tiene proporcion al habito que de ella se causa, y no es otra cosa sino el mismo habito, y el habito es qualidad, y por el consiguiente ni es capaz de bondad, ni de

ma[2128]licia, sino el acto de quien ella se causa, pues si el acto se considera (como forçosamente se ha de considerar) por si solo, dandomele bueno, siempre ha de ser bueno, porque si el vno fuesse bueno, y el otro malo, siendo entrambos vniformes,y vno en Abstracto, seria dar dos contradictorios en vn subjeto, esta razon es tan clara que qualquiera la entendera, y tan fuerte, que ninguno la contradira, sino que[2129] el acto que vna vez fuere permitido, siempre que no se variare, lo sera, o si es malo, no le podra el habito hazer bueno, pero si lo es, o no, no lo examinemos, pregunto como el pone la malicia, o bondad de el Cambio en la quanti[2130]dad de el Interesse, y yo la pongo en la qualidad de el Contracto? prueueme que se puede lleuar vno por ciento, que y o le confessare que se puede lleuar ciento por vno, veamos ahora lo que escriue en el sin de el mismo Cap. xiij.

¶ Y porque vean mas claro quanto depende de la ganancia de la naturaleza de el Contrato, aduiertan, que quien quisiesse passar mil ducados en dinero al Nombre de Dios por Segu[2131]ro, hauia de perder ciento, o alomenos sesenta, y si los passa por Cambio, ganara ciento y cinquenta, assi que assegurandolos, es necessaria la perdida, y cambiandolos la ganancia, y sigue se vn mismo efecto, que es ponerlos alla.

¶ Boluiendo al Cambio de buelta, que parece mas caro que el Seguro, digo, que miradas todas las cosas quasi corren parejas, y todo sale a vna cuenta, Que el Asegurador, si lleua diez por ciento, no ahorra de tres de flete y de cinco, si viene en confiança, ni de la entrada en la contratacion, ni de hauerias, Armada, y Galeras, de lo qual to do ahorra y exime el Cambio. En lugar de quantos he condenado, pue[2132]den recebir el auiso de este que les sera prouechoso y ganancioso, si lo hazen, conuiene a saber vsar el Cambio de aqui a Indias, excusaran dos mil ilicitos, que celebran dentro de España.

¶ Estas son sus palabras formales, donde no se puede negar que expressamente haze Por-**[133r]**te al Cambio Real, y Contracto de Alquilei, porque le resuelue a Contracto de Seguro,[2133] pues si el que toma dinero a Cambio Real, en efecto (segun el Maestro) haze el oficio de Assegurador, porque ha de pagar el Interesse do aquello que assegura, Filosofia es que no la alcanço, y mucho menos la autoridad que se toma, de que le agradeçcan este Cambio, en[2134] lugar de los que reprehende, porque si aquellos no son absolutamente malos, no hai por que sustituir otros buenos en su lugar, sino dexar a cada vno que haga su voluntad, y si son malos, reprehenderlos simplemente, y no darles serpiente si piden pece, ni piedras en lugar de pan, El consejo me haze otra dificultad maior, si el Cambio para estos Reinos le prohibe por la Lei Real desde Seuilla a Me[2135]dina, porque le permite desde Seuilla a Santo Domingo, y a todas las Indias, pues son de estos Reinos, y en ellos liga la Lei Real, y vale la moneda como en estos? diran me que porque hai mar en medio y peligros, pregunto, si son causa de esto las exhalaciones de la agua salada, o el peligro? si es lo primero, reduziremos el Derecho a los Meteoros de Aristoteles, y estudiaremos en el y en Galeno, y en los otros Filosofos naturales, la justicia[2136] de los Cambios (y no en las Leies) porque ellos consideran la naturaleza de la mar, y no los Iuristas; Si lo haze el peligro, mas peligrosa ha sido la Sierra Morena (que se ha de[2137] passar de Seuilla a Medina) y Guadalquiuir, y Guadiana a los que en ellos se han ahogado, que no la mar a quien viene, o va en saluamento, quanto mas que quien lleua el peligro de la persona y de la hazienda, es el que paga el Cambio, y el que no corre Riesgo, el que le gana, no hai para que seguir la victoria carniceramente, basta apuntar algunos inconuinientes sin declararlos todos, por esto puse las palabras formales a la larga

sin circumcidar[2138] la sentencia, porque ello se responde por si, este es mi parecer acerca de los Cambios, cada vno vea lo que mas le cumple seguir para acertar en la Lei de Dios, que conmigo cumplido se esta, pues no pretendo mi gloria, sino la de su diuina Magestad, a quien solo y siempre, y en todo lugar se deue, y de por todos los Siglos de los Siglos, Amen.

De los Corredores y Pregoneros.

TIT. V.

CAP. I.

COrredores son los Pregoneros que[2139] venden las cosas de la Almoneda, su oficio de estos es correr de vna parte a otra mostrando lo que venden, deuen ser leales en su oficio, y que por dadiuas que les prometan no haga el remate hasta el precio postrero que les prometieren dar por lo que venden, y deuen lo dezir muchas vegadas, para que todos lo oian, y puje quien quisiere, y sino huuiere quien responda, o puje mas, ha de dezirlo a el Escriuano para que lo escriua, estos Corredores han de hauer de el precio que se hiziere de la Almoneda su parte (segun la postura que con ellos se hiziere) y han de ser jurados (como dize la Lei XXXIIII.) que haran bien su oficio, y si falsedad hiziesse a sabiendas (como hurtando las cosas de la Almoneda, o haziendo las hauer a alguno a menosprecio en daño de la Caualgada) deue morir por ello, mas si tomasse de aquello que el huuiesse puesto, porla primera vez ha de ser suspendido de oficio por vn año, y pagar doblado lo que tomo, y por la segunda deue morir por ello.

CAP. II.

NIngun Corredor de Lonja, bestias, ni[2140] mercaderias, ni de otros bienes (assi muebles como Raizes) sea osado por si, ni por interpuesta persona, tomar para si comprada ninguna heredad, ni otra cosa de las que se le dieren a vender, por poco precio ni por mucho, so pena de perder el oficio, y.L.M. marauedis por cada vez, para la Camara y Acusador y proprios de el lugar do acaesciere, por tercias partes.

CAP. III.

LAs ciudades y villas de estos Reinos, que[2141] estan en costumbre de nombrar y elegir Corredores de Cambios, elijan y nombren el numero de los que hasta aqui suelen, de el qual no excedan, y fuera de los por ellos nombrados ninguno vse el oficio de Corredor de Cambios en las Ferias, y los nombrados tengan sus libros en que assienten todos los Cambios que hizieren, para donde y entre quien se hazen, y a que precio, con dia, mes, y año, y no hagan Contracto de los prohibidos y ilicitos, so pena de perdimiento de la mitad de sus bienes, y destierro de el Reino por. X. años.

[[133]v] CAP. IIII.

NIngun estrangero de estos Reinos sea[2142] en ellos Corredor de Cambios, o de otras Mercaderias, so pena de perdimiento de todos sus bienes, y destierro perpetuo de el Reino.

CAP. V.

EN las Ferias y mercados donde se vendiere[2143] ganado, no consientan Corredores de ganado, ni las Iusticias les dexen vsar tal oficio.

Anotacion de este Titulo.

EL oficio de los Corredores (que en este Titulo se tracta) aunque su efecto no es nueuo, es lo la autoridad que la Lei del Reino les da, es Contracto nueuo de derecho de el Reino, y por el consiguiente es irregular,[2144] pues que no se puede referir su origen a el derecho de las gentes (de donde manan todos los Contractos Regulares) porque natural cosa es a el que quiere contratar alguna cosa, hazerlo por su persona, sin buscar tercero, ni arbitro, por cuio medio se haga, y si le busca, es algun amigo escogido por su particular diligencia, y no que tenga oficio publico de ello, estos llamauan los Griegos, Proxenetas, (que quiere dezir hombre que interuiene entre estrangeros) porque su origen deuio de ser,[2145] de hombres que tomaron por oficio dar noticia a los Mercaderes que venian de fuera, donde hauian de hallar las Mercaderias que buscauan, o Compradores de las que traian, y es argumento que no los huuo en Roma, porque no hallamos Vocablo de ello, sino que las Leies Romanas (en el Titulo de los Proxenetas) vsan de el Vocablo Griego, y llaman Proxenetico el Corretajo (que es el precio que[2146] se les daua por su diligencia) mas como era oficio voluntario, y no publico, no hauia precio limitado, ahora tienen sus Derechos entre si estatuidos, no por Lei general, sino conforme a la costumbre de cada pueblo, a tanto por ciento de lo que contratan, y los Pregoneros tambien tienen sus Derechos limitados[2147] de todo lo que apregonan, o venden, y porque en los Cambios las Leies disponen mas de e[2148]stos Corredores, que en otro Tracto alguno, conuino que tras los Cambios se tratasse de los Corredores, puesto que el oficio es general a muchos Tractos, y por ser cosa poco principal y no importante, se trata todo junto en este Titulo, El oficio de el Corredor y de[2149] el Pregonero es todo vno, sino que el Pregonero (a quien la Lei de la Partida llama Corredor) haze su oficio publicamente, diziendo a bozes lo que se vende, y lo que se da por ello, mas el Corredor es Pregonero vergonçante, anda de vna parte a otra, concertando los que quieren contratar, y por esto los llaman en la Corona de Aragon Corredores de ore[2150]ja, porque hablan al oido con cada vna de las partes, hasta traerlos a conformidad, Corredor de Cambios se llama el que interuiene[2151] en el hazer dar, o tomar los Cambios, busca quien tiene dineros que dar a Cambio, y quien tiene necessidad de tomarlos, y los precios a que se den, y en esto han enriquecido muchos hombres (como dixe donde trate de las Baratas) porque como se trata siempre sobre la capa de el justo, el necessitado (por remediar su necessidad) paga quanto le quieren sacar, y el otro como paga de hazienda agena, y quiere tener de su partea el Corredor, huelga que se le satisfaga de lo que a el nada le cuesta, Corredor de Lonja es el que entiende en[2152] Mercaderias, Lonja en Castellano viene de Longa, que en Latin quiere dezir cosa luenga,

que para parecerlo, ordinariamente ha de ser angosta, porque su largo se pareçca mas, assi se llama lonja de tocino, vna tajada mas larga que ancha, y los Caçadores de Cetreria llaman lonja, la correa que esta atada a sus pihuelas, y algunos llaman lonja vna sala mas larga que ancha, mas no lo tengo pur perfecto Castellano (en Talauera alomenos no se vsa) fuera de el Reino llaman Lonjas a las Salas, y por excelencia la casa publica donde los Merca[2153]deres de la Ciudad tratan sus negocios, los Romanos con Vocablo Griego (de el qual vsa Victruuio en su Architectura) la llamauan Basilica, que quiere dezir casa Real, en la Coro[2154]na de Arago las hai en las tres Ciudades principales, pero la mas hermosa de todas es la de Valencia, en Seuilla corresponden a esto las Gradas, que es el Portico que esta delante de la Igle[2155]sia maior, esto me parecio aduertir de la Etymologia destos nombres, torno a tratar del oficio, el l se resuelue al de Embaxadores, que lleuan recaudo, o embajada de vna parte a otra. **[134r]** Embaxador es vocablo Barbaro (que barbaramente llaman en Latin Ambasiator) otros le llaman Haralado, es vocablo Aleman, quiere[2156] dezir Rei de Armas. Los Romanos los llamauan Foeciales, y eran especie de Sacerdotes para denunciar la Guerra: mas a los Embaxadores llaman Legados que quiere dezir mandadas, o embiados, en Homero leemos, que Euribates, y Taltibio eran Pregoneros, y llamalos Achiles Angeles, o mensageros de Iupiter, por que los Embaxadores y mensageros publicos estan en la Saluaguardia de Dios, y a las potencias intelectuales (de que Dios se sirue para mensageros y executores de su voluntad) los llama en Grie[2157]go el Espiritu san sancto Angeles, que quiere dezir mensageros, por que embia con ellos sus Embaxadas, como fue la de Abrahan y de Sarra, y sobre todas la de nuestra Señora la Virgen Maria, de que encarnaria en ella el hijo de Dios, y por esto se llama la fiesta Anuncia[2158]cion, que quiere dezir embaxada, el Hebreo las llama Malachim, que quiere dezir embiados que todo es vn mismo efecto. Y por la misma razon llamo nuestro Saluador a sus discipulos Apostoles, que en Griego quiere de[2159]zir embiados (y la carta llaman Epistola que es embiada) por que el los embio por todo el mundo como Embaxadores a predicar la celestial Embaxada de el Euangelio. He querido notar estas Etymologias, por que vienen a proposito, y son de cosas comunes que se traen entre las manos, y no se saben de Raiz, y tambien por explicar la naturaleza de el contracto de la Embaxada, que se reduze a este[2160] de que vamos tratando, o por mejor dezir este se reduze a el, de por si no se puede llamar contracto la Embaxada, sino que interuiene entre los que han de contractar, y por esto de derecho natural son inuiolables, que como a persona publica, no se les puede hazer daño por aquellos a quien van enderezados, y el que se les haze, es visto hazerse a la propria persona que los embia, y es justa causa de guerra, como leemos de Hanon Rei de los Amo[2161]nitas, que embio a consolarle Dauid, por la muerte de Naas su padre, y les rayo las baruas, y corto las ropas por lugar vergonçoso Dauid tomo la causa por suya, y le destruio por ello. Por el contrario la honra que se haze al Embaxador, es visto hazerse al que le embia, y por esto Raab fue admitida (con[2162] toda su parentela) a el pueblo de Israel, porque escondio en Hierico, los mensageros que embiaua Iosue (aunque aquellos no eran propriamente Embaxadores sino espias) y de aqui procede la comun costumbre, que los Reies y Republicas dan a el Embaxador, el lugar que dieran al maior que ellos representan, si[2163] alli se hallara, y assi en Castilla (aun que sea vassalio del Rei nuestro señor, el Embaxador de algun Principe) le da silla, y esta cubierta la cabeça delante del, porque aquella honra no se haze a el que la recibe, sino a el maior a quien

representa, en cuio nombre la recibe, esto baste de aqueste contracto de la Embaxada y de su naturaleza.

¶ Torno al oficio de Corredor, que (aunque[2164] impropriamente) no es otra cosa sino hombre que lleua embaxada de vna parte a otra, es oficio de grandissima confiança, por que como las partes se descubren a el, y entiende lo que cada vno tiene en el pecho, puede dañar, o aprouechar a la parte que quisiere, y todo aquello va sobre su conciencia, y es obligado a restitucion a la parte agrauiada,[2165] quien quisiere acertar en este oficio, ha de hazer cuenta que es confessor, y igualmente que el confessor esta obligado a guardar el secreto de parte a parte, durante el tiempo que tratan de concertarse, y tratar les verdad a entrambos, en el todo, y en las partes, delo que[2166] entre ellos corretea (que assi se llama el interceder de vna parte a otra) y qualquiera cosa que encubra, o descubra, fuera delo que esta obligado, terna el infierno de corretaje, y el prouecho sera de la otra parte.

¶ Refiere el Maestro Mercado vn genero de Barata (que hazen los Corredores) de comprar[2167] vna mercaderia para si, con pacto que hazen con el Mercader de quien toman la ropa, que si dentro de tanto tiempo le dieren ditas buenas por ella, saque al Comprador de aquella obligacion, y sustituia en su lugar al nueuo comprador que le dieren, hecho esto, venden la ropa a mas precio de lo que ellos la compraron, a otro que la ha menester para hazer della barata, y el Corredor gana-**[[134]v]**se aquella demasia que va de la vna venta a la otra, y dexa obligado al que del compra, y el se queda fuera de la obligacion primera, este es el caso que el pone, y le reprueua por ma[2168]lo, tiene mucha razon en lo que dize, mas no lo demuestra por medios que no tengan respuesta: aun que es harto suerte el de la Lei que alega, de que el Corredor no puede comprar cosa de lo que corretea. Este tracto quiero demonstrar primero por razon, de la qual resultara quedar la Lei entendida. Ya hemos visto que el Corredor es intercessor entre las partes, de manera que su oficio y persona es extrinseco del contracto, pues el contracto se puede hazer sin el, y assi no constituie ningu[2169]no de los extremos del Comprador y Vendedor, conforme a esto si lo que vende al segundo Comprador es suio proprio, ya haze el vn extremo del Vendedor (que es de la substancia del Contracto) y en quanto Corredor es extrinseco de el mismo Contracto, intrinseco y extrinseco son contradictorios, siguese inconuenciblemente que no pueden estar en vn extremo de vn mismo contracto, sin que sea reprouado, podianme replicar a esto que[2170] si vn Baruero compra a quella ropa, y a es Comprador y Baruero, y Baruero es cosa extrinseca del Contracto, luego no repugna dar se vna cosa extrinseca y intrinseca por vn mismo extremo, Respondo, que vna cosa es ser extrinseco, y otra es ser disparato: por que lo extrinseco es parte del contracto aun que no substancial, mas lo Disparato no es parte, y por el consiguiente ni es substancial ni acidental, ni se puede dezir extrinseco, como en el Comprador, ni se considera si es Baruero, ni si Peraile, ni hombre de letras, mas bien se considera si el contracto se haze mediante Corredor, o no. ¶ Segunda razon para esto mis[2171]mo, el oficio del Corredor (por la Lei que le institute) es ser medio entre los dos extremos del Comprador y Vendedor, en el le caso por el oficio de Corredores medio, respecto del Comprador que del compra, y respecto de la venta que haze de la ropa que ya es suia, el otro extremo de Vendedor, luego ya en vna misma Venta es medio y extremo: lo qual naturalmente es impossible de toda impossibilidad (como demonstre en el Prologo del segundo libro) que el medio sea extremo, por que es el passo por do se passa de vn extremo[2172] a otro, v forçosamente se ha de dar en ellos distincion Real, esta razon es eficacissima, facil, y que ninguna respuesta recibe, la primera es tan fuerte,

y mas delgada, y de maior vso para otras muchas cosas en que dellas se pueden aprouechar, y estas dos razones son el fundamento del Cap. 11. el qual es mui justo: por[2173] que como se podra confiar a descubrir su pecho (como a corredor) a el Vendedor que en agena figura le viene a sacar lo que en el tiene? y lo mismo es de el Vendedor, quando el Corredor le quiere comprar para si, lo que corretea para otro, dizen a esto los Corredo[2174]res, que ellos no son descomulgados (ni miembros apartados de el pueblo) que no puedan comprar y vender, y contractar, como los, demas hombres de la Republica, como traten verdad, digo que aun que la traten, y que bien[2175] y lealmente hagan su oficio, pecan mortalmente si lo hazen, y son obligados a restitucion de todo lo que ganan, y de todo lo que contratan, por que son agenos de la Republica, y priuados de la contratacion comun (como ellos dizen) por el oficio que tienen, hizieron contracto con el Rei que se le dio,[2176] de administrarle segun y como el lo dispone, conforme a esto, si ellos quieren tratar, dexen el oficio que tienen, por que les dira la Lei lo del Euangelio, amigo, no te hago injuria, no te conueniste conmigo por vn denario? esto te pago, contentate con ello, assi se puede dezir al Corredor, tu no te conueniste conmigo de no tratar, porque te diesse este oficio, ya te le di y le tienes, yo hize por mi parte lo que rogauas, haz tu de la tuia lo que me prometisse, sino puedes hazer menos de tratar, dexa me el oficio, que yo hallare quien le administre, y le sirua con las condiciones que yo quisiere (si del se encargare) y tu quedaras libre, para contratar como los otros hombres de la Republica, y hazer tu vo[2177]luntad. Esta es vna razon muy pujante, de grandissimo vso, para responder a las equiuocaciones, y paralogismos de muchos hombres, que buscan con grande agonia los oficios, y despues no quieren satisfazera la carga que a ellos es anexa, y con que los recibieron. **[135r]** ¶ Manda el Rei que sus Oficiales (Escriuanos y los semejantes) sean obligados (enel Fue[2178]ro de conciencia) a restituir lo que lleuaren demasiado de lo que les manda, preguntaua vno con mucha risa, si era el Rei Papa para ponerle limite y obligarle a pecado mortal en el Fuero de la conciencia? digo que no el Rei[2179] (que sin esso y con esso lo puede hazer) mas qualquiera bodegonero es parte para ello, si debaxo de aquella condicion contrata con el, porque es pena (la qual como arriba demonstre) no puede ser grande quando es aceptada y antecede a la culpa, o si yo me atreuiera a dar el vso deste principio, y aplicarle a dozientas materias, que aun no quiero apuntar, quan gran campo se abriera, mas basta hauerle pro[2180]puesto, cada vno le aplique donde mas conuiniere, y concluio con la materia de los Corredores, cuio oficio (especialmente el de Cambios) es perniciosissimo a la Republica: por[2181] que siendolo los Cambios en que ellos interceden, tambien lo ha de ser su oficio, como lo son las alcahuetas, por que lo es la fornicacion en que ellas interceden, muchos cambios no se harian sino huuiesse Corredores, que hiziessen siñuelo con ellos, y no basta que lo hagan los Corredores que professan aquel oficio, sino que se le hurtan muchos (aun de los que quieren ser contados en la suerte de Dios) y professan vida espiritual, cosa bien agena de su oficio, y mas agena de toda razon lo que la Lei manda con pena a los corredores, que[2182] no hagan contractos ilicitos, valiera mas que les declarara quales son licitos, y quales ilicitos, porque como sean ilicitos, de molde se esta que no los puedan hazer, mas lo que la lei no declara, les quiero yo declarar, que si no[2183] quieren hazer contrato ilicito, ningun Contracto hagan de Cambios, porque qualquiera que hizieren vernan contra la Lei.

De los Quasi Contractos.

TITVLO. VI.

TOdos los contractos assi Regulares [2184] como Irregulares que se hallan en el derecho Ciuil y del Reino, o en alguna manera se pueden referir al Derecho de las gentes, o a los demas Contractos que del tiene origen (con quanta diligencia y estudio me ha sido possible) he tratado en estos tres libros, y con ellos la materia de las obligaciones y Actiones, no solo como se deuan considerar en la contemplacion del derecho, sino tambien como se han de reduzir a Pratica, en el Fuero judicial ante los tribunales, de los juezes. El estudio y diligencia que en ello he puesto, entendera quien con animo senzillo, y ojos claros examinare mi escriptura, porque si tales no los tuuiere, el juizio que de ella y de mi hiziere, ninguna pena me dara. Los demas Titulos de estos libros se fundan, sobre las leies que tratan la materia de su Rubrica, solo el Titulo. I. del primer libro y e[2185]ste que es postrero del. III. no tienen Leies del Reino, sino doctrina propria mia. Aquel por que es introducion (y como Prologo vniuersal) de todo lo demas, este por que es remate en que fenece este edificio, y no halle leies en nuestro derecho sobre que le fundar,[2186] vali me del Derecho comun de los Romanos, no para mezclar sus Leies con las nuestras (contra lo que la Lei del Reino prohibe) sino tratando las por razon como ella manda, y añidiendo lo que mas me parece que conuenga, que assi como ei primer Titulo es Prologo de todos los siguientes, este que es final sea anotacion de todos los Antecedentes y (conclusion de los Contractos.

¶ Quasi contracto es lo que no siendo contrato[2187] se llega a la naturaleza del: porque aquella palabra, Quasi (que en Latin y Romance significa vna misma cosa) se toma en dos maneras, vna por comparacion, quando vna cosa se compara con otra, assi dixo nuestro Sal[2188]uador a los Iudios en su sagrada PAssion, quasi como a ladron salistes a mi con espadas y varas, quiere dezir como si yo fuera ladron, comparando se a si a ladron, y entonces resuelue se esta particula en, Como, cuio efecto es la comparacion. En el segundo significado de imperfecion, la tomo Dios quando dixo a Adam, veis aqui Adam, que se ha hecho quasi vno de nosotros, sabidor de bueno y malo, quiere[2189] dezir, Adam no es Dios, pero ya se ha querido hazer quasi Dios, en este significado le tomaremos en este Titulo, donde se tratara de**[[135]v]** lo que no es Contracto, sino Quasi contracto, y que aspira a serlo, y imita su naturaleza, materia de incomparable vtilidad, y que como la[2190] mas principal he guardado para claue que cierre este miserable edificio, y choça pajiza que he querido edificar en el campo del señor, sera de grande vso a los Teologos, y a todos los que no fueren Iuristas, porque no tienen noticia desta materia de los Quasi contractos, a cuia causa tropieçan en donde no hai dificultad, y a los Iuristas y a ellos les sera de grandissima vtilidad, el Contracto que en ella examinare, de la fuerça de la Lei, y poderio que tiene sobre los subditos a ella, continuando lo que se començo a tratar en la Prematica del pan.

¶ Quasi contracto llaman los Iuriconsultos[2191] Romanos, el Contracto que se induze por fuerça de la Lei (quiera que no, la parte contraiente) sin esperar consentimiento suio. Este ordinariamente se da en los delictos, manda la Lei que quien matare muera, esta es la Lei general, y publica que nadie la deue ignorar, porque la Lei hazer con todos este Contracto,[2192] mirad que os auilo, que y o os tengo en mi Republica, y os comunico mis bienes, y defiendo

como a hijos que estan debaxo de mi amparo, con que si vno matare a otro, que muera el matador, biue Pedro en esta Republica, tacitamente es visto hazer este contracto, por que de otra manera no le dexarian biuir en ella, mato a Iuan, por el mismo caso fue visto hazer Quasi contracto con la Lei, y obligarse a que le maten, aun que el no quiera, por esto dize que no se ha de esperar su consentimiento, pues (desde antes que hiziesse el delicto) le tiene dado, esta es la naturaleza del Quasi Contracto, En el concurre lo que en vn[2193] contracto, la Lei es el vn extremo, el delinquente el otro la pena es la obligacion. El origen del Quasi contracto es de derecho Diuino, y natural, Dios en el Paraiso terrenal hizo Lei[2194] que nadie comiesse el fructo del arbol de Sabiduria, so pena que muriesse en el punto que[2195] la comiesse, notificose esta Lei a Adam, avn antes de ser criada Eua su muger, despues de criada comieron entrambos, caieron por el Quasi contracto en la pena, y assi sin esperar consentimiento dellos (sino solo en ser conuencidos) se executo la pena de la Lei, este exemplo deuemos tener escripto en la frente para los que se quexan del rigor de qualquiera Lei, que le importaua aquella mançana a Dios, por comersela quedaua menos Dios que antes, o menospoderoso? no por cierto, pero no castigo la perdida de la mançana a Adam, sino su inobediencia. Tiene el Rei vn vedado,[2196] manda que nadie le mate caça, so pena de muerte, esta es Lei publica, no se considera si es grande la pena, o pequeña, sino que se pone antes que caigan en ella, mata vno vn conejo (que vale vn real) tanto ha el Rei menos de su hazienda (por la muerte del conejo) y no mas, prenden a este delinquente, y ahorcanle, entra luego dando bozes vn hombre (de muchos que hai de zelo indiscreto) como por[2197] vn real ahorcan a vn hombre? En que diremos que esta el error de los semejantes? en que consideran el efecto y no la causa, el pecado es el[2198] efecto, y este admite tassa (como el conejo muerto) mas la culpa que es la causa, no admite estimacion: porque nace de el animo rebelde, que es el que Dios y la Lei castigan, No es el conejo, ni es el real õ vale, el que ahorca a el hombre sino su inobediencia, que nadie le compelio a el que pecasse el pecado, sobre el qual tiene hecho Quasi Contracto con la Lei, de que contrauiniendo a ella le den la pena que le da, y pues la pena antecede a la culpa, y el se tomo la culpa de su mano, que xese de si, y no del rigor de la Lei, que no muerde a quien primero no la pica, lo mismo es en los derechos Reales y portazgos, donde hai penas exorbitantes contra los que no mani[2199]fiestan, aunque despues quieran dar mil vezes mas, de aquello con que al principio lo pudieran remediar, ningun agrauio les haze el juez, que rigurosamente executa en ellos la Lei de lo descaminado. No por esto quiero[2200] (en el vn exemplo ni en el otro) justificar las leies que ponen desaforadas y excessiuas penas, hablo en lo primero con todo rigor de derecho, mas en lo segundo quiero que tenga su derecho la misericordia, y que miremos que el pecar es tan anexo al hombre, que nadie puede justificarse ante Dios, sino es per[2201]donando al proximo, como quiere el ser perdonado, al delinquente antes que peque mue-**[136r]**stro el rigor dela pena, a el ofendido, antes de la execucion de la Lei muestro la obligacion de la misericordia, mire lo que hizo Dios con[2202] Adam despues de hauer pecado, y dado le la maldicion, castigo a quien los hauia engañado, hizoles de vestir a entrambos, y les dio para su salud remedio (sin comparacion) maior de la pena que les hauia dado, Esta es la naturaleza del Quasi contracto: en la qual se fundan todos los delictos y penas dellos, que es vna parte de las principales del derecho. Y por e[2203]sta razon huuiera de seguir a los contractos, y ponerse aqui su tratado: mas como en los delictos no enseñan las Leies como se han de hazer, sino la pena con que ha de ser castigado el que

los haze, y la pena sea parte de la sentencia, y la sentencia parte del processo judicial, que para dar la se haze, conuino guardar el tratado de los delictos, para tratar lo en los quatro libros del arte de la Pratica ju[2204]dicial, que mediante Dios saldra tras estos que van por Corredores para descubrir el campo.

De la Lei Penal.

ENtre los Teologos es question muy disputada, si la Lei Penal obliga a pecado mortal, y para su decision diuiden las leies, que[2205] vnas sean Preceptiuas, y otras Penales, porque primero que se trate de el efecto de la lei Penal, conuiene que se sepa que es lei Penal, de mi se dezir que no lo se, ni tal Diuision hallo en nuestros maestros los Iurisconsultos antiguos Griegos ni Latinos, aunque bien hallo mencion destos dos terminos, y no por miembros de diuision que el vno se oponga a el otro,[2206] y que entrambos se conuiertan con el termino diuidido, sino por efectos de la Lei, y que coinciden el vno con el otro, el Reuerendo y docto maestro Mercado en el Capitulo sinal de la Prematica del trigo (despues de hauer reprehendido a los que tratan de estos terminos, sin saber lo que son) los declara por estas palabras.
¶ De modo que todas las Leies son realmente Preceptiuas, y Imperatrices vnas vezes a los Iuezes que castiguen algunos delictos, otros a todos sus subjectos, lo que han de hazer, o euitar. Ansi con razon se llaman vnas preceptiuas, do se manda, o prohibe al[2207]guna operacion nuestra, otras penales, do solamente se manda a los Iuezes castigar algu[2208]nos delictos, expressandoles la pena que han de executar. ¶ Y mas abaxo en el mismo Capitulo. ¶ Assi que lo principal en las Leies es el Imperio do se encaminan los actos virtuosos de los vassallos, y la pena que se añade es acessorio: por lo qual es muy conforme a razon, y se llamen preceptiuas, todas las que tuuieren algun mandato, o prohibi[2209]cion comun, tomando este apellido de lo principal, Y penal sera la que solamente contiene algun genero de pena, con que se venguen las malas obras. Porque esta tal, no terna cosa mejor, do tome otro renombre, y hai muchas destas en el derecho Ciuil y Canonico. V.G. en el Codigo. L. *seruus ad legem iulia.* establecieron los Emperadores, Valentiniano, Arcadio. Teodosio, que los esclauos, de quien se prouasse suficientemente hauer hecho alguna violencia publica, sin saber lo su amo, fuessen por ello priuados de la vida. Esta Lei no manda[2210] cosa virtuosa a los Esclauos, ni les veda ninguna mala, solo constituie quan seueramente se deue castigar tan enorme delicto, *Y ad legem Iuli. maiest. L. quis quis,* Se condenan a muerte todos los traidores a la corona Real, La qual Lei no les manda que no lo sean, o quesean leales, solo manda que mueran quantos fueren traidores a su Principe.
¶ Estas son sus palabras formales: las quales verdaderamente yo no entiendo, y no me admiro, porque en el mismo tractado ha tra[2211]tado tan mal a los Iuristas que se meten en casos de conciencia, que yo (que soi discipulo de los discipulos desta facultad) no alcance lo que a otros Maestros es ascondido: mas sin desenuainar leies, ni subirnos a la alcandara de la Teologia, pregunto a qualquiera Romancista (que son con los que el Maestro habla, y a el con ellos) que me diga si la Lei que a Adam se puso en el Paraiso, fue preceptiua o penal?[2212] porque de ser Lei ninguna duda se puede poner, si fue preceptiua porque le dieron pena como si fuera penal? y si fue penal, a que juez mando Dios que le condenasse, o por que le castigo sino hablaua con el? pues que la Lei Penal solamente habla con los juezes para mo-**[[136]v]**strarles las penas de los delinquentes, Lo segundo, el que manda distincto es

de a quien manda, [2213] y son dos extremos incompatibles, porque son correlatiuos y no se pueden verificar de vno, ni dar se en vn mismo subjecto, por diferentes respectos, esto no recibe duda, Pongo caso que vn Corregidor en el pueblo que gouierna, o vn Prior en su monesterio, hazen vna lei, en que so cierta pena mandan vna cosa a sus subditos, ellos mismos son executores desta pena, pregunto como llamaremos[2214] esta Lei, porque si es Penal, ya damos que el Mandador y Mandado son vna misma cosa, lo qual no puede ser, pues si dize que es Preceptiua, de que sirue la pena que se pone? da me mui gran risa que nadie haga burla de los Iuristas, y que tan sin principios, les quieran ensenãr los principios de su facultad, y que di[2215]ga nadie que la lei Penal no habla con el subdito que no haga delicto, sino con el Iuez para que se le castigue, deste arte no hai pecado donde no hai denunciacion, ni puede hauer pena donde no hai pecado. Este es el fundamento sobre que arman todo lo de la lei Penal, vea se que tal puede ser el edificio, segun esto no hauria lei que ligasse al Principe: pues que nadie le puede dar pena, la pena es extrinseca[2216] al delicto, porque puede hauer pecado sin pena, mas no pena sin pecado, y assi es Acessoria en la lei Penal, quanto toca a lo que inquieren por esta question si quien defrauda los derechos Alcaualas, Portazgos, y Almoxarifazgos y los Semejantes, estan obligados en conciencia a restituir a los Arrendadores, digo que lo que sobre ello trahen, es tan a proposito como si truxessen la quadratura del circulo, yo de presente no quiero dar la resolucion: la qual en los articulos que he dicho y no otro (si algun credito de mi se tie[2217]ne que no sea palabrero) me ofrezco a dar demostrada, en quantidad de dos colanas de las que aqui escriuo, que ingenio humano no pueda contradezir la resolucion, el quando, sera quando Dios quisiere, boluiendo a la lei Preceptiua, yo no estoi obligado a responder a diuision tan impertinente: mas para que en[2218]tiendan el efecto de lo que es, digo que la lei que no es Preceptiua, no es lei, porque de su substancia es mandar, lo que manda puede ser en dos maneras, vna quando da orden de lo que se ha de hazer, la qual sino se guarda, el acto no vale, como manda que los testigos del testamento sean hombres, haze vno su testamento ante tres mugeres, no tiene otra pena sino que el Acto no valga, la segunda es quando manda que precisamente se haga el acto, y haziendo lo contrario pone pena, como es la de los traidores, manda que todos sean leales, y quien no lo fuere, que muera, esta se dize lei Penal.

¶ Los Emperadores Romanos (y aun no[2219] todos sino los viciosos como Caligula y Neron) se tuuieron por Dioses no subjectos a lei alguna, mas la verdad Catolica no permite este error, por que los Reies y Principes por poderosos que sean, son subjectos a otro mas poderoso que es a Dios por quien reinan, y luego a su lei natural y Diuina. La lei positiua es la que en materia indiferente haze el Principe, esta ni le liga a el, ni a quien el[2220] quiere eximir della, porque ni el tiene poder irreuocable sobre si mismo, ni sobre su successor. Exemplo desto tenemos en las Leies que hizo el Rei Assuero que las reuoco, y ni dio la muerte a Ester ni a los Iudios. La lei natural en todo tiempo y lugar obliga tanto al Principe como al subdito, como se ve en Saul que fue muerto por la inobediencia, Dauid[2221] castigado por el adulterio, Hieroboam por la idolatria, y assi lo seran todos los Reies que no reconocieren al Rei de los Reies Iesu Christo Dios y hombre que tan sin esperança y meritos mios me ha traido en saluamento al puerto deste libro en que le fenecen todos los contratos.

An à vobis verbum Dei proceßit?[2222] *aut in vos solos peruenit? si quis videtur Propheta esse, aut spiritualis, cognoscat quæ scribo vobis, quod domini sunt mandata. Si quis autem ignorat ignor*

abitur, Itaque fratres æmulamini prophetare, & loqui linguis nolite prohibere. Omnia autem honestè & secundum ordinem fiant in vobis.

Laus Christo. Amen, Amen.

Fin del Libro Tercero.

4

[137r] LIBRO QVARTO DEL ARTE DE LOS CONTRACTOS, EN EL qual se tractan los Contractos Matrimoniales por el Derecho Diuino y de la sancta Iglesia introduzidos.

PROLOGO.

DE todas las obras y marauillosos efectos, con que Dios declara a el hombre el entrañable amor que le tiene (puesto que a todos, y mas a mi flaco juizio son incomprehensibles) ninguna alcanço, que ni en liberalidad de el que la da, ni en prouecho de el que la recibe, se iguale a la muerte, mediante la[2223] qual, se acaba la vida del cuerpo, para que la de la anima comience. Porque si bien considerasse el hombre, o el trabajo que en esta vida padece, o el premio que en la otra espera, todos deuriamos dessear la muerte, que comunmente aborrecemos, y aborrecer la vida que tanto desseamos. Dios (que es el sumo bien) ni en galardonar al bueno, ni en castigar al malo guarda medida, porque quando paga a el hombre el pequeño seruicio que le haze, es sin comparacion en maior grado de lo que merece, porque en el dar tiene cuenta consigo (que es Dios) cuio oficio es hazer siempre merced. Por el contrario, quando castiga los delictos que contra el se cometen,[2224] es en mui menor medida de lo que nuestras ofensas merecen, porque tiene cuenta con quien recibe el castigo, que es el hombre, cuia naturaleza es ofender y ser perdonado, como la de Dios, perdonar siendo ofendido. Assi quando Adam peco, mouido el Señor con la justa ira (a que la ingratitud del hombre le hauia prouocado) alço la mano de su potencia, para tomar rigurosa vengança de el hombre, mas teniendo la leuantada, su bondad se la abatio, y quito la espada a la justicia, para que pusiesse su escudo la misericordia, y tras aquella liuiana penitencia que a el hombre im[2225]puso, porque su pena no passasse adelante, quitole el arbol de la vida, para que los trabajos[2226] en que su pecado le hauia puesto, con breuedad se acabassen, y quedasse en disposicion de gozar el bien que le estaua aparejado, poniendo medio entre estos dos extremos. Este medio es la Muerte de el cuerpo, de la qual depende la vida de el alma. Todos temen la muerte, por la desconfiança que tienen de su vida. Mas tambien gana el pecador con la muerte,[2227] como el bueno, el bueno, porque va a gozar de lo que tiene merecido, el malo, porque dexa de pecar, y pecando me crecer maior augmento de pena, de manera que todos ganan con la muerte, ella es la señora de todo lo contenido en este mundo elemental, el qual como tuuo principio, terna fin, diga Aristoteles y su Escuela lo que quisieren, que assi como el mundo se crio para morada de el hombre, el hom[2228]bre fue criado para morador de el mundo, y acabada la causa, cessara el efecto, porque la verdadera morada de el hombre es el cielo, para que fue criado, y no el mundo en donde secria, assi como el aue no se sirue del nido, ni en el le dexan sus padres, mas de mientras que no puede

gozar de el aire, por donde ha de bolar, y luego como tiene alas le desampara, el hombre no tiene de tomar deste[2229] mundo mas de quanto su padre que es Dios le quiere dexaren el nido, este nido es el mundo donde Dios tiene a el hombre quanto el es seruido, porque nacio mortal, y su cuerpo subjeto a fin, hasta la resurrection general, y como cada hombre de por si es temporal, la especie de los hombres es perpetua, hasta[2230] que con el mundo se deshaga y acabe, assi como de los espartos (que ninguno por si tiene mas largo de vn palmo) se haze vna empleita quan larga quieren, porque donde llega el fin de vn esparto, ponen el principio de otro, y mu-**[[137]v]**chos indiuiduos juntos puestos por arte, hazen el todo diferente de lo que cada vno es, assi los hombres juntados por arte, siendo de corta vida hazen la vida de la especie humana mas larga y de mas dura que es cada hombre por si. Este arte con que se juntan es el Matrimonio, de el qual se tratara en este libro y[2231] de todas las cosas concernientes a el (como en el fin de este prologo veremos) este Contracto es de derecho diuino, por Dios criado, y introduzido en el paraiso terrenal, desde antes que el hombre pecasse, y por Iesu Christo Dios y hombre autorizado con el primer milagro en que mostro su potencia,[2232] quando en el matrimonio que se hazia en Cana de Galilea conuertio el agua en vino, los de mas Contractos por el Derecho de las gentes constituidos, o por el Derecho de el Reino introduzidos, se han tratado copiosamente en los tres libros passados, este quarto libro seruira a los Contractos de el derecho diuino, que es el sancto Sacramento de el Matrimonio, y los que del dependen, materia verdaderamente diuina, y la mas importante de[2233] quantas hai, assi por su subjeto que es el Sacramento, como por ser tan general a todas personas, y en todas partes y lugares, a la dificultad que en si tenia la materia, se allega la alteracion en que en nuestros dias la ha puesto el sancto Concilio Tridentino, que casi la ha[2234] hecho otra, pretendo (si Dios me diere su gracia) declarar la al lector en toda la perfecion que a mi fuere possible, y que en Teorica y Pratica por razones palpables y exemplos claros, resuelua las questiones que por su dificultad aun en las escuelas, no son de los mas doctos entendidas, promessa tan dificil para mi (por mi solo) de cumplir, como facil a aquel por cuia mano se ha de hazer, que es Iesu Christo verdadero Dios y hombre, esposo de la sancta Iglesia Catolica, el arco tengo en la mano, poco puedo tardar en soltar la frecha, a punto esta cada vno de ver si al disparar disparo, si doi en el blanco, o si se me quiebra la cuerda antes de soltar. A todos combido igualmente para la materia que viene,[2235] assi al Iurista como a el Teologo, a el Catolico como a el Hereje, al Fiel, y al Infiel, que assi como el Contracto de Matrimonio es de Derecho natural y diuino, assi escriuo para todos los que se comprehenden en la naturaleza humana, y sobre todos escriuo para los de la Iglesia Catolica, a quien va endereçada la declaracion de el sancto Concilio, con la sancta Iglesia tracto como hijo de obediencia por sus sagrados Canones y Reglas, con los de mas por la lumbre de razon natural, todos sean mis juezes, y los mismos sean parte[2236] contraria. Nadie se dexe persuadir lo que no se le prouare forçosamente, mi abogado sea la virgen gloriosa sancta Maria, que aunque virgen sue casada, y por el consiguiente es patrona de el sancto estado del Matrimonio, como de el estado Virginal en que nacio biuio y murio. Ahora sera el primer encuentro con los Filosofos gentiles, y contra la secta de Mahoma, que tienen por opinion (antes por[2237] verdad irrefragable) que la Fornicacion simple no es pecado, sino cosa o Acto natural, naturalmente permitido (como lo es el comer, beuer, dormir, y andar, y todos los de mas actos naturales, a que la naturaleza para conseruacion suia inclina a el hombre, y el hombre sin culpa suia, ni ofension de la naturaleza los puede hazer) llamo Fornicacion

sim[2238]ple, el aiuntamiento carnal de Soltero con Soltera que no sean virgines, hecho con voluntad de entrambas partes, este pecado es el menos graue de los dela carne, y prouado que es pecado (como se prouara) ninguna duda se podra poner en los demas, como por nuestros pecados muchos de los que en nombre solamente son Christianos, y en los hechos son peores que los Paganos a quien siguen, lo han querido afirmar.

¶ El Matrimonio derechamente se opone a la Fornicacion, la qual es pecado mortal, y prohibida de derecho natural, como los otros pecados, no digo que sea contra natura, como lo es el pecado nefando, sino que en toda Lei y nacion (que conforme a razon biua en Lei natural) se ha de tener por pecado,[2239] y mas en la Lei de Dios, en que es prohibida por especial mandamiento de el Decalogo, el qual precepto muchos quieren retorcer que no se deua entender de la simple Fornicacion sino de el Adulterio, y es manifiesto error y heregia (quando con pertinacia se de-**[138r]**fendiesse) porque el Adulterio tiene en el De[2240]calogo precepto por si, y el quinto Mandamiento solo habla de la Fornicacion simple, Este es vno delos desatinos que mas encarnado esta en el Vulgo, y que mas vezes ha sido condenado por la Iglesia, y siempre torna a brotar, porque cada vno quiere defender su natural apetito y bestialidad, con la inclinacion natural, que dizen Dios hauer dado a el hombre para que vsasse de ella sin perjuizio de[2241] tercero, y que de prohibirse nace, o que dio a el hombre instrumento de su condenacion, o que hemos de confessar que vsando de el, no le osende, por esto y siguiendo la orden que[2242] he tenido en todos los Contractos de mostrar como son permitidos, o prohibidos de Derecho natural, procurare con breuedad hazer en este lo mismo, y poner la razon que a mi mas me conuence, que quantas de otros he visto, cada vno le dara el credito que le pareciere.

¶ Torno a replicar que la simple fornicacion de Derecho Diuino, y por precepto de la Iglesia es prohibida, y esto es de Fe, a qualquiera Christiano, y la Demonstracion que pretendo hazer, es debaxo de este presupue[2243]sto, y como si hablasse con vn Gentil (que solo se guia por razon natural) sin estar obligado a el iugo de la Lei de Dios. Todo animal assi de la mar, como de los que andan por el aire y por la tierra (entre los quales cuento a el hombre, sin considerarle que es participe de razon, sino como otro bruto) la naturaleza les assigno tiempo particular, o compañia particular en quien hiziessen la genera[2244]cion, como a el venado, a el toro, a el carnero a los peces, en su tiempo les dio el tiempo que llaman del celo, o de la brama, quando los machos se aiuntan con las hembras, y fuera de aquel tiempo ni el macho apetece a la hembra, ni la hembra le consiente, sino aunque anden juntos, no entienden en aquel exercicio, alos que no dio tiempo limitado, dioles compañia limitada con quien se juntassen, como el palomo, la tortolilla, y los semejantes tienen[2245] mas largo tiempo de el engendrar, pero no muchas hembras (como el cauallo y el carnero) sino cada vno su hembra conocida, de manera que ni el macho se junta con otra hembra, ni la hembra con otro macho, y si alguna vez acaece juntarse, y a aquello es excesso de su natural, lo qual no se considera, sino lo[2246] natural y ordinario, y por esta misma razon no se deue considerar lo de las gallinas domesticas, que aunque nos parece que el gallo tiene muchas hembras, y todo el ano por si, de manera que ni tiene limitacion de hembra, ni de tiempo, es engaño manifiesto, que (aunque[2247] no haze regla el exemplo exorbitante de vn solo animal) tiene la misma regla que los demas, porque enlas gallinas siluestres a el mismo tiempo es su cria que la de el perdigon, y de la calandria, y las demas aues, y como los gansos, mas en las

domesticas como no las echan siempre que ponen, van endereçadas a aquel fin de engendrar, y por esto a quien no lo considera como deue, le parecera, que tiene la gallina y el gallo todo el tiempo para aquel exercicio. Torno a el hombre, al qual no quie[2248]ro considerar con mas razon ni entendimiento que a vn bruto, pero tan poco quiero que la razon que Dios le dio, le sirua para que sea menos que bruto, este hombre ha de tener limite en el tiempo, o en la compañia, en el tiempo no le tiene, porque todo el año es apto para engendrar, lo que no tiene otro animal, por respecto de el gran calor que Dios le dio, de[2249] donde le viene el ingenio, y la razon, pues que no le tiene en el tiempo, es necessario que le tenga en la singularidad de la hembra, con quien se ha de aiuntar, porque no sea de menos qualidad que la paloma, la cigueña, la tortolilla, el elefante, y generalmente todos los animales que se parean, luego si con aquella[2250] sola es licito, con qualquiera otra sera ilicito y contra derecho natural, como lo es en el palomo, prenderse con paloma que no sea suia, o en la paloma tomarse de palomo que no sea su marido, y assi por el consiguiente toda muger que se aiunta con el que no es su hombre, o el hombre con la que no es su muger, van contra el derecho natural de todos los animales, y por esta misma razon se ve la excelencia de la Lei de nuestro señor y maestro Iesu Christo en quitar la polygamia de las otras Leies, que[2251] quiere dezir las muchas mugeres, como las tienen los Moros, y algunos Gentiles, que mas es bestialidad de brutos, que policia**[[138]v]** de hombres, Esta es la razon que mas me ha conuencido de quantas he visto ni oido, por que las demas que se suelen traer, son para per[2252]suadir, mas no para prouar, y a esta no la hallo respuesta alguna.

¶ Esto basta para el Matrimonio de Dere[2253]cho natural, lo demas sera para el Matrimonio de los hombre, el primer Titulo es, el. S. Concilio en lo que trata de el Matrimonio, traduzido a la letra con toda fidelidad, y copiosamente declarado, tras el se siguen los Titulos de las Leies de el Reino, y toda la materia de Parentescos, y Filiaciones, que pro[2254]ceden de el Matrimonio, y le declaran, Vltimamente los Dotes, arras, y bienes gananciales, porque ninguna cosa falte, de las que conciernen, o tienen origen de este santo Sacramento, aun en los delictos que se oponen a su propria naturaleza, como el Lector vera por el discurso de el Libro.

De el. S. Concilio Tridentino.

TITV. I.

CAP. I.

AVnque no se deue du[2255]dar que los Matrimonios Clandestinos hechos con libre consentimiento de los Contraientes ser firmes y verdaderos Matrimonios, mientras que la Iglesia no los da por ningunos, y por esto[2256] con derecho deuen ser condenados, como el S. Concilio con Anatema condena, a los que niegan ser verdaderos y firmes Matrimonios, y a los que falsamente afirman que los Matrimonios por los hijos familias (sin consentimiento de sus padres) contraidos, ser ningunos, y los padres poder hazer los tales Matrimo[2257]nios que sean firmes, o ningunos, no obstante esto la. S. Iglesia de Dios por justissimas causas siempre

abomino y prohibio los tales Matrimonios, mas como el. S. Concilio considere, que aquellas prohibiciones ya no apro[2258]uechan, por la inobediencia de los hombres, y considere los graues peccados que tienen origen de estos Casamientos Clandestinos, y mas de aquellos que permanecen en estado de condenacion, y dexada la primera muger, con quien a escondidas se auian casado, publicamente se casan con otra, y biuen con ella en perpetuo adulterio, al qual daño como por la Iglesia (que no juzga de las cosas ocultas) no se pueda remediar, sino fuere dandole algun remedio mas eficaz que los passados, por esto insistiendo en las pisadas de el sagrado Concilio Lateranense (en tiempo de Inocencio Papa tercero celebrado) Manda que[2259] de aqui adelante antes que ningun Matrimonio se contraia, se denuncie tres vezes en tres fiestas continuas, publicamente en la Iglesia a la solenidad de la Missa, y se denuncie entre quien se ha de contraher el Matrimonio, hechas las Denunciaciones, si ningun legitimo impedimento se opusiere, se proceda a la celebracion de el Matrimonio en faz de la Iglesia, donde el Cura preguntados el Varon y la Muger, y entendido el consentimiento de el vno al otro, y de el otro al otro, diga estas palabras; Yo os aiunto en Matrimonio, en nombre[2260] del Padre, y del Hijo, y del Espiritu sancto, o vse de otras palabras, conforme a la costumbre recebida de cada Prouincia, pero si alguna vez huuiere probable sospecha, que el Matrimonio se puede impedir maliciosamente, si tantas Denunciaciones precedieren, entonces o se haga vna sola Denunciacion, o alomenos presente el Cura y dos o tres Testigos, se celebre el Matrimonio, y luego antes[2261] de consumarle se hagan las Denunciaciones en la Iglesia, porque si hai algunos impendimentos, mas facilmente se descubran, sino fuere quando le pareciere al Ordinario que mas conuiene que las dichas Denunciaciones se dexen de hazer, lo qual el S. Concilio dexa a la pru[2262]dencia y juizio de el Ordinario. Los que de otra manera atentaren de contraher Matrimonio, sino fuere presente el Cura, o otro Sacerdote con licencia del mismo Cura, o del Ordinario, y dos o tres testigos, el. S. Concilio los haze de todo punto inabiles para hauer de contraher, y los tales Contractos determina que sean irritos, y ningunos, como por el presente Decreto los irrita y anula, y aliende de esto, el tal Cura o Sacerdote que con menor numero de testigos, y los Testigos que sin el Cura o Sacerdote se hallaren a el tal Contracto, y assi mis-**[139r]**mo a los mismos Contraientes, todos manda que sean grauemente castigados, a aluedrio de el Ordinario, y tambien manda el. S. Concilio, que los Desposados (antes de recebir en[2263] el Templo la Bendicion Sacerdotal) no moren en vna misma casa, y estatuie que las Bendiciones se hagan por el mismo Cura, y por ninguno otro se pueda dar licencia a otro Sacerdote que las haga, sino fuere por el mismo Cura, o por el Ordinario, no obstante qualquiera otro priuilegio, o costumbre que en contrario haia, aunque sea immemorial (la qual antes se deue dezir corrupcion que costumbre) y si algun Cura, o otro Sacerdote (seglar, o Religioso) aunque pretenda que lo puede hazer, por Priuilegio que tiene, o costumbre imemorial, aiuntare en Matrimonio, o bendiziere los Desposados de otra Parrochia sin licencia de su Cura, y tuuiere atreuimiento de hazerlo, ipso iure sea suspenso, y lo este hasta que sea absuelto por el Ordinario del Cura que deuiera hallarse al Matrimonio, o de quien se hauian de recebir las Bendiciones. ¶ El Cura tenga vn Libro en que escriua los[2264] nombres de los Casados y de los testigos, y el dia y lugar donde, y quando, se contraxo el Matrimonio, el qual guarde diligentemente en su poder, Vltimamente el. S. Concilio amonesta a los que se casaren, que antes que contraian el Matrimonio, o alomenos tres dias antes de consumar el Matrimonio, confiessen con diligencia sus pecados, y vengan con piedad y deuocion al santissimo Sacramento de la Eucaristia, y si algunas Prouincias

vsan de otras loables costumbres y cerimonias en estos casos demas de las susodichas, el. S. Concilio dessea grandemente que se retengan, y guarden, y porque tan saludables preceptos a ninguno puedan ser encubiertos, Manda a todos los Ordinarios que luego (como mas presto puedan) procuren que este Decreto sea[2265] publicado, y declarado en cada Iglesia Parrochial de sus Diocesis, y esto se haga el primer año muy muchas vezes, y despues todas aquellas que pareciere conuenir, Assi mismo determina el. S. Concilio, que este Decreto en cada Parrochia tenga su fuerça despues de treinta dias, que se cuenten desde el dia en que primeramente fuere publicado.

CAP. II.

EL sancto Concilio (queriendo proueer[2266] al impedimento que nace de el Parentesco Espiritual) manda que solamente haia vn Padrino (varon, o muger) conforme a los santos Canones, o a lo mas vn Padrino y vna Madrina saquen al baptizado del Baptismo, entre los quales y su ahijado que baptizan, y el padre y madre naturales de el baptizado, y entre el baptizante, y el baptizado, y el padre y madre naturales de l baptizado, no mas, se contraia Parentesco espiritual, y el Cura (antes que comience el Baptismo) se informe con diligencia de aquellos a quien toca, qual o quales escogen para que saquen de pila el baptizado, y aquel o aquellos que les señalaren, reciba solamente para que le saquen de pila, y no a otros y escriua los nombres de ellos en el libro de el Baptismo, y a los Compadres declare el parentesco espiritual que han contraido, porque ninguna ignorancia pretendan de ello, y si algunos (fuera de los señalados por Padrinos) tocaren al baptizado, ningun parentesco contraian por ello, sin embargo de qualesquier Constituciones que en contrario haia, y si por culpa, o negligencia de el Cura se hiziere de otra manera, sea castigado a aluedrio de el Ordinario. ¶ El Parentesco que por el Sacra[2267]mento de la Confirmacion se contrahe, no passe de el Confirmante y el Confirmado, y su padre y madre, y al que le tiene a la Confirmacion, y todos los demas impedimentos de este Parentesco espiritual (que antes hauia entre otras personas) de todo punto sean quitados.

CAP. III.

EL impedimento de la justicia de publica[2268] honestad, donde el Desposorio por qualquiera razon que sea no fuere valido, el sancto Concilio le quita de todo punto, y donde el Desposorio fuere valido, manda que no passe de el primer grado, porque en los Grados de adelante ya no se puede guardar esta prohibicion sin mucho daño.

CAP. IIII.

ALiende de esto el. S. Concilio (mouido[2269] por las mismas causas y otras muy importantes) restringe el Impedimento que se induze de la Afinidad contrahida por Fornicacion, y deshaze el Matrimonio despues de ella hecho, y le acorta a aquellos solamente, que en el primero y segundo Grado son aiuntados, mas en los Grados de adelante estatuie, que la Afinidad de esta manera contraida, no deshaga el Matrimonio despues de ella hecho.

CAP. V.

SI alguno dentro de los Grados prohibi[2270]dos a sabiendas presumiere contraher Matrimonio, sea apartado y carezca de esperança de alcançar Dispensacion, y esto tenga mucho mas lugarno solamente en el que contraxere el Matrimonio, pero aun si tuuiere atreuimiento de consumarle, pero si lo hiziere con ignorancia, si al tiempo de contraher el Matrimonio dexo de hazer las solenidades requisitas, haia la misma pena que esta dicha, porque no es digno de hallar facilmente la benignidad de la Iglesia (cuios saludables mandamientos locamente menosprecio) pero si despues de hechas las solenidades requeridas se hallare algun Impedimento que el probablemente haia ignorado, entonces con mas facilidad y graciosamente se puede dispensar con el. Para contraer Matrimonios ningu[2271]na Dispensacion se de de todo punto o si se diere, sea muy raramente, y entonces que haia causa para ella, y se conceda debalde, Mas en el segundo Grado nunca se de sino entre grandes Principes, y por causa publica.

CAP. VI.

DEtermina el. S. Concilio, que entre el que[2272] saca alguna muger, y la muger sacada, (mientras la tal muger estuuiere en poder de quien la saco) no puede hauer Matrimonio alguno, Mas si apartada esta muger de quien la saco, y puesta en lugar seguro y libre, consintiere tenerle por marido, el que la saco, la pueda hauer por muger, y no obstante esto, el que la saco, y todos los que le dieron consejo, fauor, o aiuda para ello, por el mismo hecho ipso iure son descomulgados, y perpetuamente infames, y inhabilitados para todas y qualesquiera dignidades y honras, y si fueren Clerigos caian de su proprio Grado.
¶ Aliende de esto, el que saca alguna muger, (hora se case con ella, hora no) sea obligado a dotarla conuenientemente, a aluedrio de el Iuez.

CAP. VII.

MVchos hai que andan vagando, y no tie[2273]nen assiento cierto, y como son de maluada condicion, y poca conciencia, dexada la primera muger que tienen, siendo ella biua se casan con otra, y muchas vezes con mas de vna, en diferentes lugares, desseando el. S. Concilio dar conueniente remedio a esta enfermedad; a todos aquellos a quien toca paternalmente amonesta, que este genero de hombres vagabundos no le reciban con facilidad al Matrimonio, y tambien amonesta a las Iusticias seglares, que con seueridad y rigor los castiguen y refrenen, y a los Curas manda, que no se hallen a los Matrimonios de los semejantes, sino fuere haziendo primero diligente inquisicion sobre ello, y dando parte de el negocio a el Ordinario, haian de el licencia para ello.

CAP. VIII.

LOs afectos terrenales y codicias, ciegan[2274] muchas vezes en tanto grado los ojos de el entendimiento a los señores y Magistrados, que suelen con penas y amenazas compeler a los varones y mugeres subjetos a su señorio, o Iurisdicion (especialmente a los que son ricos, o tienen esperança de alguna gruessa herencia) que contra su voluntad se casen con quien ellos

les mandan, y como sea cosa abominable, forçar, o corromper la libertad de el Matrimonio, y que de aquellos naçcan las injurias, de quien se espera el Derecho, Manda el S. Concilio a todas y qualesquiera personas (de qualquiera grado, dignidad, y condicion que sean) so pena de Anatema, en la qual incurran por el mismo hecho, que en ninguna manera directe ni indirecte, a sus subditos, ni a ninguna otra persona fuercen, por donde con menos libertad contraian el Matrimonio.

CAP. IX.

DEsde el Aduiento de nuestro señor Ie[2275]su Christo hasta el dia de la Epifania (que es la Pascua de los Reies) y desde el Miercoles de la Ceniza hasta las Ochauas de Pascua de Resurrecion inclusiue (que es el Domingo de Quasimodo) Manda el. S. Concilio que se guarden por todos diligentissimamente las prohibiciones antiguas dela solenidad de las Bodas, y en todos los demas tiempos permite que las Bodas se puedan celebrar solenemente, las quales procuren los Obispos que se hagan con la templança y honestidad deuida, porque el Matrimonio es santa cosa, y santamente deue ser tractado.

[140r] Anotacion de este Titulo.

TAn alta es la materia que se sigue, tan importantes, y tan nueuas las opiniones que se han de fundar, que sin special gracia de Dios no me atreuo a acometer tan alta empresa, y pues es cosa suia, le suplico no mire quien se la pide, sino para que se le demanda, confiado de su misericordia antes que venga a tratar deste sacramento, sera bien presuponer algunos Euidenciales, sin los quales no se puede entender la materia, Sponsalia (que en Romance anti[2276]guo se llaman Desposajas, y ahora llamamos Desposorius) es vocablo Latino, del qual vsaron los Romanos en tiempo de su Gentilidad, significaua en sus Matrimonios, quando el marido y la muger se prometian de casar, y quando aquella promessa se efecttuaua y deduzia en obra, llamauan las Nupcias (que en Romance[2277] llamanos Bodas) de manera que las Sponsalias (que viene de Spondeo por prometer) quieren dezir promessa, y siempre mira para adelante, que no ponian el Matrimonio en efecto, hasta que se seguian las Bodas, esto era segun los Gentiles. Despues vino la Iglesia, y to[2278]mo estos mismos vocablos en el significado que antes tenian (por no inuentar otros de nueuo) Mas como el sacramento del Matrimonio de los Christianos, difiere tanto del casamiento de los Gentiles, no pueden estas dos cosas contrarias, significarse en igual propriedad por vnos mismos vocablos: porque en el Sacramento del Matrimonio no hai promessa de futuro, sino que en prometiendose el marido y la muger vno a otro, queda el Matrimonio puro, perfecto, y acabado, como si todos los demas requisitos concurriessen: los quales para[2279] la substancia del Matrimonio ninguna cosa importan, ni hauiendo las le hazen mas fuerte, ni faltando le hazen de menos valor. Esta diferencia de las leies Christiana, y de Gentiles, haze equiuocar a muchos, que en la vna Lei quieren tomar el vocablo en el rigor de la otra, y assi es fuerça que ierren. Otros piensan que Sponsalia, o Desposorio significa en la Lei de Iesu Christo, quando se toman las manos los Desposados, Matrimonio se llama, quando se velan, lo qual es falso: por que (como esta dicho) quando el clerigo toma las manos a los Desposados, y se promete el vno al otro, el Matrimonio queda en substancia acabado, lo que no era entre los Gentiles, que

aun que[2280] se prometian no era para de presente, sino que se prometian para adelante, assi como es diferente cosa, el que vota Religion actualmente, del que haze voto de ser Religioso: por que lo vno es de presente, lo otro de futuro, esta misma diferencia hai del Desposorio de los Gentiles, al de los Christianos.

¶ Segundo Presupuesto es, que en todos los[2281] Matrimonios antiguos y modernos de otras leies, assi de Hebreos como entre Moros, y Gentiles, consistia y consiste su Legitimidad en que haia Dote: el qual solo (quando se constituia) hazia legitimo el Matrimonio, como por el contrario, donde no hauia Dote, no se daua Matrimonio Legitimo, y por que los Esclauos no tienen caudal, ni casa en que constituir Dote, llamauan los Romanos el Matrimonio de los sieruos Contubernio, que significa contracto hecho en Tauerna (que es casa hecha[2282] de tablas) o choça. En tanto grado en esto verdad, que los mismos Romanos en su maior Policia tenian la abominacion abominable por Matrimonio legitimo, quando interuenian consignificacion de Dote, y Auspices (que nosotros podemos llamar Padrinos) tales fueron los Matrimonios del Emperador Neron por muger con Pythagoras, y por marido con Sporo castrado, y el de Heliogabalo por muger con Hierocles y Zotico, como escriuen Tacito Suetonio y Dion, y destos Matrimonios hazen mencion, el Satirico de su amigo que tomaua ma[2283]rido, y la lei del Codigo, del que siendo hombre se casa por muger. Los Moros oi dia por su lei, pueden tener por mugeres legitimas, quantas mugeres pueden sustentar, y por mancebas quantas quisieren, los hijos de las mugeres son legitimos, y los de las mancebas bastardos, y de ser muger Legitima a Manceba, no hai mas diferencia de hauer Dote, o no.[2284] Mas en el Matrimonio delos Christianos que es sacramento, spiritual y no fundado en carne como los otros, no se consideran Dote ni Arras (ni otra cosa carnal) sino solamente el consentimiento de las partes, en que se funda el Sacramento.

¶ Tercero Presupuesto es que el sancto[2285] **[[140]v]** Concilio que en nuestros dias sase celebro en la ciudad de Trento (que es en Italia, en la frontera de Alemania) altero en tanto grado la materia del Matrimonio (con la nueua orden que en ello dio) que quasi parece la materia otra, y de diez partes de lo que en ella hauia esscripto, quito las nueue (como luego veremos) y quiero que el Decreto del Concilio (que puse en Romance) quando esto se lea, el Lector le tenga delante, y ver se ha claro que ya cessa la materia de los Matrimonios clandestinos, y la de los Desposorios condicionales, y desposorios de menores, y desposorios de futuro, todo lo qual cessa per el derecho que oi tenemos introduzido por el dicho Concilio: cuia materia por ser cosa nueua, sobre que ninguno hasta ahora haia escripto, declarare con la maior breuedad y certidumbre que me sea possible. En quanto a los Clandestinos,[2286] ninguna duda puede hauer: sino que rasamente los quita, assi lo dize el Concilio a la letra.

¶ En quanto al Matrimonio de los menores,[2287] ninguna duda hai, sino que cessa por las palabras del Concilio que dizen (El Cura, preguntados el varon y la muger, entendido el consentimiento de entrambos diga, &c.) de manera que ha de entender el consentimiento delos dos contraientes, los menores no tienen consentimiento, luego no puede hauer entre ellos Matrimonio. Por esta misma razon se excluye, que[2288] aun que el vno de los contraientes tenga edad, y por el consiguiente consentimiento, y el otro contraiente sea menor, no vale el Matrimonio, por que expressamente dize el Texto, hauido el consenso mutuo (que quiere dezir de entrambos a vn tiempo) el qual no puede hauer quando el contracto coxea por vno de los contraientes.

¶ Por esta misma razon tambien se excluien[2289] todos los Matrimonios condicionales, por que el consenso condicional, no es consenso, como si casando a Pedro con Maria, dixesse Pedro que consentia en el Matrimonio, si ella tiene de dote. C. ducados, ninguno haura tan menguado de juyzio que diga que este es consentimiento: por que la condicion suspende el acto sobre que cae, hasta que se purifique, y en el entretanto esta pendiente, y assi en nuestro caso no hai consentimiento, durante que pende la condicion. Mas que diriamos, si aquella muger tuuiesse el Dote que el marido[2290] puso por condicion, resolutamente tengo que no vale el Matrimonio, porque puedo que en todos los contractos condicionales, la condicion quando se cumple se retrotrahe al principio del Contracto, como si de luego fuera puro, esto es verdad en todos los Contractos temporales, mas no en el Matrimonio, donde el Concilio quiere, que el consentimiento preceda al sacramento, el qual se haze mediante el Sacerdote tomar las manos a los Desposados, y assi no puede hauer sacramento, donde no precede el consentimiento: pues si el consentimiento no le hai, hasta que la condicion se purifica, y la purificacion es despues del sacramento, luego no huuo sacramento. Pero replicarme han que la ratificacion conualida[2291] al Matrimonio, y por cumplir se la condicion despues del sacramento, o saberse que estaua cumplida, se ratifica el Matrimonio, a esto respondo, que si la ratificacion del Matrimonio, o el hazerle de nueuo, estuuiera en la voluntad sola, y consentimiento de los contraientes (como estaua antes del Concilio Tridentino) que yo se lo confessara: mas estante el Concilio, el sacramento del Matrimonio, consiste en indiuisible, y no tiene latitud, sino que en vn punto ha de quedar hecho, y sino lo queda, no bastan a remendarle todas las cosas, que al principio bastauan a constituirle: lo qual prueuo por dos claros fundamentos que nos seruiran para lo de adelante, el primero es que el[2292] Concilio no puso la fuerça del Matrimonio en solo el consentimiento de las partes, sino en el sacramento, que despues de entendido el consenso de las partes haze el sacerdote que los desposa, pues si el consentimiento de las partes solo sin el clerigo, no haze Matrimonio, luego ni la ratificacion sin el clerigo le puede hazer, por manera que sera necessario quando le ratifiquen dar parte al clerigo, y que de nueuo por el nueuo consentimiento tornen a hazer el Matrimonio, y assi valdra desde entonces, quando segunda vez se haze, y no de la primera que fue inutil, y desta razon sacaremos vna regla infalible y generalissima para todos los Matri[2293]monios, que estante el Concilio Tridentino no puede hauer ratificacion en Matrimonio que **[141r]** de su principio fuere inaualido, sino que le ha de tornar a hazer de nueuo; como si nunca se huuiera hecho (como hemos visto en el exemplo passado) y en el Matrimonio que contrahe persona libre con persona sierua (no lo sabiendo)[2294] si despues de hecho, el Matrimonio lo sabe; ninguna cosa vale: aunque lo ratifique: porque no huuo consenso donde huuo error, y assi no huuo sacramento, y si despuses lo ratificar, hai consentimiento: pero este solo no haze el sacramento (como ya esta dicho.) El [2295] segundo fundamento es, lo fingido no puede ser de mas efecto que lo verdadero que por ello se representa, y por esta razon, el acto condicional (purificada su condicion) no puede ser de mas efecto, que fuera, si de principio el acto fuera puro sin condicion alguna, esto ninguna duda recibe, el acto condicional se haze puro, quando la condicion se purifica: pues demos que quando se purifico, se casaran los dos contraientes puramente (dando su consenso sin condicion) este casamiento no valdria sin el clerigo, y la demas forma del Concilio, luego ni valio el primero, que respecto deste verdadero fue singido, y no pudo despues de purificada la condicion, ser de mas esecto que, el verdadero.

¶ En quanto a los Matrimonios de futuro,[2296] ninguna duda hai, sino que de todo punto los quita el Concilio, por las razones y fundamentos arriba puestos. Antiguamente en el derecho que teniamos de los Decretales, el Matrimonio de futuro se deshazia por otra de presente, como si Fedro prometio a Francisca de casar con ella, mas no se caso actualmente, este se llama Matrimonio de futuro, durante esta promessa, Pedro se desposo por palabras de presente con Iuana, este segundo Matrimonio de presente valia, y excluia al primero de futuro, mas si a el Matrimonio de futuro seguia copula, le hazia de presente, como si Gonça[2297]lo prometio a Ana de casarse con ella, y tras esta promessa tuuo con ella aiuntamiento carnal, y despues se casa por palabras de presente con Clara, este segundo Matrimonio de presente ninguna cosa valia, por que el primer Matrimonio de futuro (mediante la copula que se siguio) se hizo Matrimonio de presente, como si por nueuo consentimiento, y palabras de presente se confirmara, esta era en suma la doctrina y substancia de los Matrimonios de futuro tomados como los tomaua la Iglesia, y el derecho Canonico, no como tumauan los Romanos y Gentiles sus Sponsalias (segun arriba referi) mas ahora de todo puncto se han desuanecido, y estante el Concilio Tridentino, no se pueden dar: por que[2298] el Matrimonio de futuro (por copula, o por nueuo consentimiento confirmado) no passaua mas adelante, de hazerse Matrimonio de presente, mas el Concilio, da por ninguno el Matrimonio de presente, quando no es hecho con la solemnidad que el requiere, luego mui mas fuertemente deshaze el Matrimonio simple de futuro, que es menos que el Matrimonio de presente, y que sea menos el Matrimonio simple de futuro, que el Matrimonio de presente esta claro: porque el Matrimonio de futuro con copula, es igual y vno mismo con el Matrimonio de presente, y el Matrimonio simple de futuro, es menos que el Matrimonio de futuro firmado con copula, luego el Matrimonio simple de futuro, es menos que el Matrimonio de presente. Otra razon tan vrgente como la passada hai para esto: El Concilio[2299] pide, que el cura (entendido el consentimiento de las partes) los aiunte por las palabras que alli pone, mas en el Matrimonio de futuro no hai consentimiento, luego no puede aiuntarlos el Sacerdote, ni por el consiguiente hauer sacramento, esta es vna razon eficacissima (a mi juyzio) y que no recibe respuesta: Mas podra se me replicar, que en el Ma[2300]trimonio de futuro hai consentimiento: a lo qual ya tengo respondido, que vna cosa es consentir actualmente, y otra prometer de consentir, vna cosa es votar, y otra hazer voto de votar. Pongo exemplo, Esteuan haze voto[2301] en vna Religion que entra, no hai duda sino que sera Religioso della, y obligado a lo que professo, y esento de la jurisdicion seglar por razon del voto, mas reteniendo el mismo exemplo, pongamos por caso, que el mismo Esteuan siendo seglar vota en vna enfermedad Religion, prometiendo solenemente de entrar en ella, esta se dos años en el siglo sin entrar en Religion, y tomar el habito, en este tiempo no sera Religioso, ni esento de la jurisdiction seglar, y podra tener propriedad, y contractar como puro lego, aunque tiene hecho[2302] voto de Religion: por que vna cosa es votar Religion, y otra votar de votarla, y por la misma razon vna cosa es consentir en Matrimonio, y otra es prometer de consentir (que es lo que se haza en el Matrimonio de futuro) y assi como no se liga con esta promessa, tan poco puede hauer sacramento de Matrimonio, per que se daria vn impossible tan contradictorio[2303] y repugnante, que aun con la imaginacion no se alcança, y este es, que seria dar el sacramento del Matrimonio, donde las partes no quedassen obligadas, como seria, si conforme al presupuesto diessemos el sacramento del Matrimonio firme, y por otra parte el que contracto de futuro quedasse libre, hasta firmar el Matrimonio con nueuo consentimiento, y con la copula, y mientras no

le firmasse quedaria en suspenso, porque de otra manera no se podria dezir de futuro, todo lo qual es impossible, y repugnante a la naturaleza del sacramento, y assi queda conuencido claramente que estante el Concilio Tridentino no puede hauer Matrimonio de futuro.

¶ De lo que he dicho en este capitulo de los[2304] Matrimonios de futuro, y en el passado de los Condicionales, queda prouado que no puede hauer Matrimonio entre Christiano y Infiel. Lo primero se prueua por lo que dixe, que este sacramento igualmente comprehende a entrambos contraientes, y como por el consentimiento del vno coxee, queda el Contracto por ninguno para entrambos, y no se puede dar sacramento. Pongo exemplo que[2305] Andres Christiano se casa con Fatima que es Mora, dan entrambos su consentimiento a el Clerigo, no hai otro impedimento que estorue el Matrimonio, mas de ser ella Infiel, pido si mediante aquel consentimiento de entrambos, se dara sacramento de Matrimonio? dexo a parte la decision desta question que esta determinada por Texto expresso (que abaxo veremos) en la qual muchos ponen duda, por la doctrina vulgar de sanct Pablo, que la muger Infiel se santifica por el marido fiel, digo que por el Concilio se determina esta[2306] question, y que en este caso no sera sacramento por dos razones, la vna por que puesto que den consentimiente, el clerigo no los puede aiuntar en nombre del Padre, y Hijo, y Espiritu sancto, o otras palabras equiualentes (como manda el Concilio) pues la parte que es In[2307]fiel, no cree en la sancta Trinidad en quien los aiunta. La segunda razon, y mas vrgente es, porque en este sacramento no hai consenso, que aunque le hai de parte del Catolico, no le hai de parte del Infiel, pues que (conforme a su lei) le puede reuocar quando quisiere, y dissoluer el matrimonio: a lo qual no le podria impedirla Lei de Iesu Christo: pues sobre la parte Infiel no tiene jurisdiction, y no hauiendo consenso de[2308] aquella parte, el contracto queda coxo, y por el consiguiente no puede hauer sacramento en el tal Matrimonio: porque dariamos la repugnancia que arriba esta dicha, que seria dar sacramento de Matrimonio, donde la vna parte quedasse ligada, y la otra no, que es impossible.

¶ Mas a proposito de esta question, incidentemente pregunto otra, (que de ordinario[2309] acaesce en casamientos de Indios, y otros infieles (que de la Gentilidad se conuierten a la lei de Iesu Christo) si recibiendo baptismo los que en su infidelidad eran casados, y queriendo conforme al Concilio ratificar el Matrimonio, o contraherle de nueuo, si los impediran a hazerlo los impedimentos, que si fueran Christianos bastaran a impedirlo. Es question vtilissima y mui importante, pongo exemplo. Iacob y Debora Iudios, eran primos hijos de dos hermanos, fueron casados en su infidelidad, tornanse Christianos, quieren contraher de nueuo su Matrimonio conforme al Concilio, este Matrimonio entre primos y hermanos en la lei de los Iudios era permitido, en la nuestra prohibido. Pregunto si se podra ratificar este Matrimonio? y parece que no hai duda en ello por dos razones. La primera, por que estos no cometieron pecado quando le[2310] contraxeron: pues que en su lei era permitido, y aunque fuera peccado, el baptismo lo lauo. La segunda, porque parece que seria impediment a los que se conuertiessen, si las cosa afuera de la Lei, y que no sean contra la Lei, no les fuessen concedidas, y seria parte para que no se conuertiessen. A esta duda respondo distinguiendo, o este impedimento es Na[2311]tural, o es legal, si es natural, digo resoluta-**[142r]**mente que impide el matrimonio, como en el caso que pusimos de los primos hermanos, aquel es impedimento natural, y assi acopaña a los impedidos donde quiera y quando quiera que vaian, y aunque el vno quede Iu[2312]dio, y el otro quede Christiano, no puede quitarse el parentesco, sino que siempre se quedan primos hermanos, y por el consiguiente despues de conuertidos

quedan inhabiles a contraher el Matrimonio: porque es regla de derecho, que los derechos que prouienen por la[2313] sangre, ningun derecho Ciuil los puede quitar. Mas si el impedimento del Matrimonio era puro positiuo, no estorua. Como retiniendo el mismo exemplo, pongo por caso, que esta Debora que se conuirtio, siendo Iudia fue casada con Sahadias hermano de Iacob, del qual no huuo hijos, y por no hauer tenido simiente del, se caso con Iacob hermano del defuncto, siendo estos dos casados se conuierten, quieren de nueuo contraher su Matrimonio, hai de por medio esta afinidad (de hauer sido muger de dos hermanos) que en la vna lei es permitida, y en la otra prohibida, digo resolutamente, que sin embargo de este impedimento se podran casar, por que es precepto puro[2314] positiuo, y en su lei no cometieron pecado, quando se casaron, ni fueron contra precepto natural. Pero que diremos despues de conuertidos, ofenden con la Afinidad passada al Matrimonio presente? no, porque fue cometido en otra lei, y el precepto positiuo de los Christianos, no pudo perjudicar al Iudio, antes que se conuirtiesse, solo esta ahora la dificultad, como demonstrare yo, que el precepto de la Afinidad es de derecho Positiuo, y el precepto de la consanguinidad sea de derecho natural, por que esto solo es lo que se me puede replicar contra lo que he dicho.

¶ Esta replica que yo mismo me hago, ten[2315]go por vno de los mas importantes puntos de todo este Libro, cuia materia ninguno de los que antes de mi han escrito, no solamente no han tocado, mas ni aun hecho dificultad en ella, y a causa de esto en muchas dificultades (parte que en diuersos casos se les han ofrecido, parte que ellos mismos han leuantado) no les ha sido possible desenredarse, lo qual todo pienso (mediante Dios) allanar con mucha facilidad, y abrir a el Lector gran campo (en[2316] que exercite su ingenio) en a questa materia, si me diere la atencion, que mi trabajo y la vtilidad que le ofrezco merecen, porque con ella suplira las faltas que en mi huuiere, y sin ella aun que yo no las tenga, no podre suplir las suias. Mui comun es en boca de todos (assi en Teorica como en Practica) este vocablo Dis[2317]pensacion, y que el Papa Apostolico dispensa en los Matrimonios prohibidos, para que se hagan, mas su Origen y efecto, y por que a el Papa y no a otro sea permitido, y en que casos, y porque razones, quisiera ver lo tractado por alguno, que ninguna Question ha hauido en nuestra edad (entre Catolicos y Herejes, assi Iuristas como Teologos) tan disputada en el Matrimonio del Rei Henrico VIII.[2318] de Inglaterra (del qual muchas vezes hago mencion en esta escriptura) y era su principal fundamento la materia de Dispensaciones, que ahora tracto en este lugar, la Resta se pagara en el Titulo de la Cuñadez, donde porne los particulares indiuiduos, en que es necessaria la dispensacion, presupuesto que ya se sabe lo mejor y mas importante, que es lo general y Metodico que aqui escriuo. Dispensare, en Latin quiere dezir Digerir, y poner en[2319] orden, y de aqui viene Despensero, por el que prouee la casa del bastimento necessario, y la[2320] pone en orden, no como algunos piensan de Despensa que quiere dezir gasto (porque haze el gasto de la casa) que en tal caso llamaranle en Latin expensor de expendo, que quiere dezir gastar, y no Dispensator, como llaman al Mayordomo los Autores que tenemos de el Latin antiguo y aprouado. Este acto de ordenar se llama Dispensacion en su proprio significado, y es la que los Griegos llaman Oeconomia (que[2321] quiere dezir Lei, o Gouierno de la casa) mas como esta orden no consista en punto indiuisible, sino que conforme al tiempo, lugar, y casos que se ofrecen, conuenga muchas vezes mitigar el rigor de la Lei que esta puesta, viene el segundo significado de llamarse Dispensacion,[2322] la licencia que se da para venir contra el rigor de la Lei, y en este significado le toma el Derecho

Canonico en el caso que ahora tratamos, los puros Latinos (como luego veremos) la llaman Venia, que propriamente quiere dezir**[[142]v]** lo mismo que Dispensacion, que es Perdon de ierro no cometido, Indulgencia significa tambien Perdon, mas es de ierro cometido[2323] (que propriamente llamamos en Derecho de el Reino, y en Romance vulgar Perdon.) Declaro me por exemplo, Manda el Derecho que ningun menor de. XXV. años tenga administracion de su hazienda, sino que este subjecto a su Curador, vn moço de. XX. años pide a el Rei merced, que atento que el tiene suficiente habilidad para regir su hazienda, se la mande entregar, y mitigue con el (por espe al gracia) el Rigor de la Lei, concedese lo el Rei. Esto se llama en Latin impetrar Venia de la edad, de que hai titulo particular en el[2324] Derecho Ciuil, en Romance la llamaremos Dispensacion, este Moço no cometio ierro contra la Lei, antes por no le cometer pidio Dispensacion de ella; Mas si le huuiera cometido, contractando como maior, y de este ierro pidiera perdon, no se llamara Venia, sino Indulgencia, que quiere dezir Remission de delicto hecho, y de aqui viene llamarse In[2325]dulgencias los perdones que el Papa Apostolico concede de los peccados ya cometidos, y dispensacion, el perdon del que esta por cometer. Todo peccado tiene culpa y pena, Culpa es la que se comete contra Dios, la qual el[2326] solo y sus sacramentos pueden remitir, a quien quiere y pide en tiempo remission della, esta es la que dize Dauid. A ti solo peque, y hize[2327] mal delante de ti. Porque ninguna pena (por graue que sea) iguala a la culpa que es ofender a Dios, mas como el hombre por su flaqueza es tan subjecto al pecado, no quiere Dios que con solo el perdon de la culpa, quede exempto de la pena. A esta causa en la Confession sacramental, por la Absolucion se remite pre[2328]cisamente la culpa (a quien se opone) mas quanto la penitencia impuesta por el Sacerdote, es menor que la Pena (a quien responde) tanto le queda al penitente que pagar en el purgatorio, si Dios, o su Vicario no se lo remiten, que assi como culpa y pena son cosas distinctas, el perdon de la vna no se estiende a la otra.Ni quiere Dios que la remission dela culpa contra el,[2329] se estienda a la que huuiere contra otro tercero, sino que el ofendido y no otro la remita. La culpa es obligacion del quasi contracto que con Dios se haze por el pecado, la pena es paga desta obligacion, luego naturalmente (y conforme a derecho) la pena deue igualar a la culpa, a que se opone, y por consiguiente la pena hauia de ser infinita, y assi ninguna cosa prestaria el perdon de la culpa, si la misericordia de Dios no estuuiesse de por medio, para templar su justicia.[2330] La anima del hombre es inmortal, criada con principio, mas para no tener sin en la gloria, o en la pena que en esta vida por sus obras mereciere, assi tiene Dios dos aposentos fixos y estantes donde la Anima eternamente resida, sin poder de alli sallir, ni nadie sacar la dellos. El vno es la Gloria, o Paraiso, que es la Corte[2331] celestial donde reside la Magestad Diuina, con todos los bienauenturados que gozan de su diuina vista y contemplacion, que es el fin para que la anima fue criada. El otro lugar, es el[2332] infierno, quiere dezir lugar hondo, o baxo, donde van los dañados a padecer pena perpetua, sin redempcion, ni esperança de pensar que haia fin, por que la pena que padecen, no se les da en compensacion de la culpa para lauar la, sino en castigo della, y por esto no hai redempcion de salir de alli, donde la maior pena que tienen, es estar apartados de Dios. Hai[2333] otro lugar medio destos, que participa de entrambos, llamase Purgatorio (que quiere dezir lugar donde se limpia, o purifica alguna cosa) y este no es estante, ni fixo, sino passo donde las Animas le alimpian con la pena, de las culpas que cometieron, conuiene con el Infierno en que es lugar de pena, mas difiere, en que la pena no es eterna

sino finita, porque se da en compensacion de la culpa, y no por castigo eterno della, aquella firme esperança que tienen de salir, es parte y principio de la gloria que esperan, y en esto comunica con el Paraiso, en este lugar tiene Iurisdiction el Vicario de Iesu Chri[2334]sto, por el poder que Dios dio a.S. Pedro que abriesse y cerrasse los cielos a su voluntad. Si el Papa remite vniuersalmente esta Pena, llamamos la Indulgencia plenaria (que significa Remission vniuersal de la culpa, sin aguardar a la pena) mas si es limitada de cierto tiempo, es que le quita aquel tiempo de padecer la pena que Dios le tiene estatuida: Estos son los Años, y[2335] Quarentenas de perdon que el Papa otorga, y assi queda entendido, que aun que la cul-**[143r]**pa es perdonada no quita la pena sin especial perdon, o sin paga, como adelante veremos. Torno a la Dispensacion, que es Remission[2336] por caso especial de lei ya hecha, de esta hallamos exemplo en la sagrada escriptura Naaman pidio a Eliseo dispensasse con el, que pudiesse humillarse ante el Idolo de Remon, quando entrasse por bracero de el Rei de Syria en su templo, y Eliseo se la dio, puesto que Naaman le hauia prometido de no adorar los Idolos, esta fue pura y perfecta dispensacion, que Dios concedio a Naaman por mano de su profeta. En nuestra materia del[2337] matrimonio hallo dos dispensaciones, la vna a Samson para casar con vna Filistea (y dize el Texto, que fue hecho por mano de Dios) la otra a Booz, para casar con Rut Moabita, con las quales dos generaciones el pueblo de los Iudios estaua prohibido de casar, ni aun admitirlos a su lei, y el Iudio no podia casar con muger de otra lei. Estas fuero propriamente dispensaciones, y aquellos a quien se dieron, no pecaron en venir contra la lei general que quedo fuera de aquellos casos. Entre los Gentiles no huuo necessidad de Dispensaciones, por[2338] que en los grados de Consanguinidad y Afinidad de derecho natural prohibidos (como luego lo veremos) no admitian casamiento asi como es de ascendiente con descendiente, o hermano con su hermana, o de vn descendiente[2339] con la muger, o manceba de otro ascendiente, o descendiente suio, en estos absolutamente vedauan el matrimonio, y todo aiutamiento era ilicito. Esto mismo fue en los Romanos, donde el Senado tuuo poder para[2340] dispensar. Suetonio escriue de el Emperador Claudio, que queriendo casar con Agripina, hija de Germanico su hermano, negocio secretamente, que el Senado (a titulo de el bien publico, y que el Emperador no estuuiesse sin[2341] hijos) le compeliesse a ello, y dize estas palabras, y diesse Venia para que semejantes matrimonios de tio con sobrina, que hasta alli hauian sido tenidos por incestos, de ai adelante fuessen permitidos, y el matrimonio se efectuo, y no hallo quien se quisiesse aprouechar de aquella dispensacion, sino fue vn liberto, y vn primipilar. Este es el lugar que dixe, donde la Dispensacion se llama Venia, por auror Latino y graue, de ai adelante las dispensaciones que se ofrecian, eran para estados prohibidos de casar entre si, mas no para grados prohibidos, porque el Senador no podia casar con Libertina, ni el Liberto con su patrona, sin licencia del Emperador, y otros casos semejantes (de que estan llenos los titulos de Nuptijs, en el Derecho Ciuil) esto es en quanto a la Gentilidad. En la Iglesia pri[2342]uitiua, a el principio que la recibio el Impe_rio Romano (que la Iglesia no tenia jurisdicion) era lo mismo, por que hallo en el Formulario de notas que esta en las Epistolas de Cassiodoro (gran Chanciller y secretario de el Rei Teodorico) la nota de las Dispensaciones que daua aquel Rei, que aun que era Arriano tenian su papa, el qual las expidiera, si el Papa Apostolico las expidiera entre los suios: Mas de Derecho diuino es proprio oficio[2343] del Papa dispensar en los Matrimonios, y no de el Emperador, o Rei seglar, porque el matrimonio de los Christianos es Sacramento (como hemos visto, y adelante

veremos mas copiosamente) y de los sacramentos ni Emperador ni Rei puede tratar, sino solo el Papa. El fundamento del precepto dela consangui[2344]nidad es natural, y no Positiuo, por dos razones: La primera, porque se funda en la sangre, la qual en todos tiempos, leies, y lugares, es vna misma, y de vn mismo ser, y no se puede alterar por el derecho Positiuo. La segunda razon es, por que el fundamento del precepto de la consanguinidad (para que no se casen los que son parientes dentro del quarto grado) es de derecho natural, y assi vemos[2345] que en todas gentes y naciones (assi barbaras como politicas) es prohibido casarse dos hermanos (que es el primer grado) y por esto en la criacion del hombre (quando la sagrada escriptura cuenta las generaciones de Adam) a cada vno nombra su muger, solamente a los hijos de Adam no les nombra las mugeres, sino passa de claro por ellas, por que[2346] forçosamente hauian de ser hermanas de sus maridos, pues no hauia otras con quien casassen, y por esto no las quiso nombrar, y assi leemos de Artaxerxes, que por consejo de su madre caso con su hermana propria, y para colorar su maldad, hizo lei enlos Persas, que**[[143]v]** pudiessen ser casados dos hermanos, y aun el hijo con la madre. El Patriarca Abraham,[2347] de miedo que no le matassen por amor de Sara su muger, dixo a Abimelec Rei de Egypto que era su hermana, porque debaxo deste parentesco no podia hauer ni huuo sospecha que fuesse su muger, y lo mismo dixo el Patriarca Isaac de Rebeca su muger. Semira[2348]mis Reina de Babilonia, dizen que caso con su hijo el Rei Nino, y este casamiento (entonces y despues, assi en aquel Reino, como en todas las naciones del mundo) sue y es hauido por abominacion. Las hijas de Lot quando[2349] se destruio Sodoma, visto que su padre quedaua biudo, creiendo que no quedaua mas gente en el mundo de el y ellas, para poblarle (mouidas de zelo indiscreto, aun que[2350] al parecer piadoso) de comun consentimiento acordaron de embriagarle (porque si el estuuiera en su juizio no ofendiera a Dios) y estando fuera de si, cada vna durmio con el vna noche, y de aquel aiuntamiento concibieron la vna a Amon padre de los Amoneos, y la otra a Moab, padre de los Moabitas, y assi ellos como sus descendientes, fueron malditos de Dios y abominables a las gentes, Fi[2351]lostrato escriue, que Apolonio Tyaneo en Persia hallo vn cuerpo defuncto, que despues de sepultado la tierra le echo de si, y inquirida la causa hallaron que era, porque hauia sido casado con su propria madre. Plinio re[2352]fiere de vn cauallo, que como no quisiesse tomar la yegua que le hauia parido, se la encubertaron de forma que no la conocio, y quando la vio descubierta, arremetio a el cauallerizo que le engaño, y le hizo pedaços. De pastores bien entendidos he sabido por muy[2353] cierto, que la casta que haze vn perro en su madre nace muy desmedrada, porque parece que los aborrece la natura, y que no son hijos de dos padres, sino de vno solo, pues padre y hijo son hauidos por vno mismo. Bastantemente queda prouado que el precepto de la [2354] Consanguinidad, es de derecho natural, y tanto es mas graue, quanto mas se allega a su primer principio, no digo que sea mas graue, aiuntarse el padre con la hija, que con la nieta, que con qualquiera de sus descendientes, o ascendientes, por que estos todos estan en linea, y es vn pecado mismo, solo entiendo de los que se apartan del centro en grados, que aun que es muy graue aiuntarse hermano con[2355] hermana, mucho mas es padre con hija, y mas es aiuntarse dos hermanos, que dos primos hermanos, y ansi consecutiuamente menos graue es mientra mas se aparta de la fuente de do proceden, hasta que llegados al quinto grado (en que estan los primos quartos) el pecado que era abominable, se viene a deduzir a vna simple fornicacion, que es el mas liuiano de todos, y de aqui nace que hai vnas [2356]

dispensaciones mas dificiles que otras, porque tanto es la dispensacion mas rezia, quanto el grado en que se da, esta mas cerca del centro y fuente de donde proceden los contraientes, assi es impossible darse entre ascendientes y descendientes, porque es vna misma sangre, y[2357] seria como si diessen a vn hombre licencia que tuuiesse aiuntamiento consigo mismo, que es impossible. Por la misma razon tan poco se puede dar entre hermanos, por que por razon de ser entrambos hechos de vna misma sangre, son hauidos por casi vno mismo: en Latin se[2358] llama el Hermano, Frater, como sere alter, que quiere dezir quasi otro mismo de su hermano. Y por esto, la dispensacion entre hermanos (puesto que no es tan impossible como de ascendientes a descendientes) al fin es impossible, ya de ai adelante se pueden dar, y mas dificil sera la de tio con hija, o descendiente de su hermano, y mas facil sera la de primos[2359] hermanos, aun que mas dificil que la de primos segundos, y ansi consecutiuamente, basta acabarse el parentesco, y reduzirse al fundamento de la fornicacion simple. Esto baste quanto ala consanguinidad, la afinidad demonstrare abaxo, donde tratare su titulo, porque es vna consanguinidad fingida, y assi co[2360]mo es legal, introduzida por derecho Positiuo, a imitacion del natural, tiene mucha mas facilidad que el natural a quien imita, y por quanto no se puede entender (en la perfecion que yo pretendo demonstrar todo lo que trato) sin hauer declarado la naturaleza del Matrimonio, lo dexo para su lugar competente.[2361]

¶ Queda concluido, que el fundamento de el precepto de la Consanguinidad es de derecho natural, en el qual es prohibido casar-**[144r]**se los parientes en el primer grado, este precepto natural no puede por otro precepto positiuo ser quitado, por que el hombre no puede deshazer a la naturaleza, mas bien puede el Papa en lo Ecclesiastico, y el Principe[2362] en lo temporal ampliar, o restringir, o declarar este derecho, y la tal ampliacion restricion, o declaracion, siempre se queda por precepto natural, y por esta razon la sancta madre Iglesia estendio el precepto natural, de que no se contraia matrimonio entre hermanos (que es el primer grado) hasta el septimo grado,[2363] y despues le restringio al quarto grado de consanguinidad (inclusiue) como ahora le tenemos, y assi queda concluso que es precepto natural entre los Christianos, como el fundamento en que se funda es precepto natural en todo el mundo, mas el precepto de la Afinidad (que es el segundo miembro) es precepto puro positiuo, y assi no passa de la vna lei a otra. De esto tenemos exemplo manifiesto en Tamar, muger del Patriarcha Iudas,[2364] que fue successiuamente casada con Her, y Onan hijos del mismo Iudas, y como no huuiesse hijos dellos, estando Iudas su suegro obligado a dar le a Sela, que era otro hijo que le quedaua, visto que dissimulaua con ella por no se le dar, tuuo aiuntamiento con su suegro (sin que el la conociesse) y concibio del a Fares y Zara, y llegado el tiempo del parto, estando a punto de quemarla por adultera, para mostrar de quien estaua preñada, embio a su suegro el anillo baculo, que le hauia dado (en señal de vn cabrito que le prometio) porque tuuiesse aiuntamiento con el, de manera que quando Iudas reconocio las prendas, la absoluio, porque era Afinidad la que alli huuo violada, y no la naturaleza, y[2365] assi quedaron Fares y Zara por hijos legitimos de Iudas, aunque eran hauidos en su nuera Tamar, y Amon y Moab que fueron hijos de Lot, hauidos en sus dos hijas, no quedaron por sus hijos legitimos. La razon de esta diferencia es, por que la vna era nuera, y las otras hijas, y el parentesco de las hijas es natural, y el de la nuera es legal, y assi como la naturaleza no recibe dispensacion, el Derecho Positiuo la recibe, y es capaz della. De aqui viene que es impossible por ninguna via dar dispensacion para que vno se

casasse con[2366] su hermana, por que seria deshazer el precepnatural (lo qual no puede ser) mas bien puede dar se dispensacion que vn hermano se case con su cuñada, muger legitima de su hermano, porque vna cosa es ser hermana, y otra muger de su hermano, lo vno es derecho natural, y lo otra positiuo, y assi se dio dispensacion a el Rei don Manuel de Portugal, que[2367] fue casado con la Princesa doña Isabel, primogenita heredera destos Reinos, hija delos Reies Catolicos, en quien huuo al Principe don Miguel (que heredaua estos reinos, y los de Portugal, sino muriera de dos años) para que se casasse (como se caso despues de defuncta la Princesa doña Isabel su muger) con la Reina doña Maria, hermana de padre y madre della, hija delos mismos Reies Catolicos en quien huuo al Rei de Portugal don Ioan tercero deste nombre. Assi mismo se dio otra dispensacion en nuestros dias a el Duque de Bejar,[2368] para casar con la hermana de su madre, con la qual fue casado por quitar pleitos entre ellos que cada vno pretendia derecho a el estado de Bejar, y no tuuieron hijos, de manera que el Papa que no pudiera dar dispensacion a el hijo que casasse con la madre, porque era quebrantar el derecho natural, la dio (y la pudo mui bien dar) al hijo para casar con la hermana de su madre, porque vna cosa es ser madre, y o[2369]tra ser tia hermana de madre, y esta dispensacion del duque de Bejar, tengo por la mas rezia de quantas he visto, oido ni leido, por ser de grado ascendiente del marido, que naturalmente es la cabeça a la muger, que deuiendo ser subjecta al marido por el precepto diuino, parece que por ser hermana de madre tenia al marido vn cierto genero de superioridad reuerencial, la qual no hai, quando el tio casa con su sobrina hija de su hermano, de las quales dispensaciones hemos visto muchas en nuestros dias, no solo en Reies y grandes señores, sino concedidas a personas mui menos que particulares. Esta diferencia que he[2370] notado, fue el principal fundamento, por donde se satisfaze a aquel reñido matrimonio de el Rei Henrico VIII. de Inglaterra, con la serenissima y santa Reina doña Catalina (hija delos Reies Catolicos) la qual primero**[[144]v]** fue casada con Artus Principe heredero de el Rei de Inglaterra, del qual no huuo hijos, y biuda (con dispensacion del Papa) caso con[2371] Henrico VIII. hermano de Artus su primer marido, el qual despues de hauer biuido muchos años en este matrimonio, y hauido vna hija del, vencido de sus apetitos carnales, y aiudado de malos consejeros, pretendio por autoridad del Papa disoluer el matrimonio, diziendo, que la dispensacion que le dio el Papa (para casar con la muger de su hermano) fue inualida, y no se pudo dar, y quando no pudo conseguir esto por via del Papa, apartose el miserable Rei de la Iglesia catolica,[2372] declarandose por cabeça de la Iglesia de su Reino, y de hecho disoluio el Matrimonio, y con el la vnion de la Iglesia. Mas Dios (cuios juizios son la verdad) la declaro en este caso de el rei Henrico, que dio su reino a la hija legitima hauida de aquel verdadero matrimonio, que fue la Reina Catolica doña Maria nuestra señora, y todos los demas hijos que huuo de[2373] los matrimonios siguientes, y los mismos matrimonios, y mugeres con quien caso despues de la primera, huuieron fines tan desastrados como todo el mundo sabe, y oy lo paga aquel miserable reino, a quien por sus pecados Dios ha desamparado y dexado de su mano.

¶ La materia nos ha traido por tantos y[2374] tan diuersos rodeos, que no me espantare de el Lector que se haia oluidado la Question principal, a cuia respuesta se endereça todo lo que se ha dicho, conuine que el Lector vea la question y los argumentos que se pusieron por la parte afirmatiua, en el exemplo de Iacob y Debora su muger, que primero fue casada con Sahadias, y respondiendo a ellos. Digo que aun que son aparentes no son eficaces. A lo primero, que en el casamiento de entre primos hermanos no huuo pecado entre los Iudios, confiessolo, y que el

baptismo si le huuiera le lauara, tambien lo confiesso: mas no por esto se sigue, que despues de tornados Christianos no pequen mortalmente los parientes, aiuntandose carnalmente, porque es contra la Lei que professan, y como esta dicho tan parientes se son en ella,[2375] como se eran en la de los Iudios, y en quanto al baptismo (como vimos en el homicida que se ordena) donde no hai pecado, no tiene el baptismo que lauar, y assi aqui que no huuo pecado no tuuo que lauar: mas aun que lo huuiera, el baptismo laua y perdona los pecados de antes, mas no los que se siguen despues[2376] del, como si estos Iudios que se conuertieron fueran Vsurarios ante del baptismo, perdonase les el pecado de Vsura, Mas si despues de baptizados tornan a ser vsurarios, no tiene que ver el baptismo con aquel pecado, assi en nue[2377]stro caso, el aiuntamiento destos dos parientes sera pecado, si lo hiziessen despues de el baptismo, y el baptismo precedente no le puede perdonar. A el segundo argumento, que parece que seria inoedimento para recebir la lei de Dios, se responde que no lo es, porque el que recibe la lei, se dispone a hazer todo lo que[2378] la lei manda, y apartarse de todo lo que ella veda, y assi esta obligado a hazer este precepto, y guardarse de las prohibiciones que la lei Christiana manda que se guarden, aunque enla lei que dexan no fuessen prohibidas, assi como la Vsura entre los Iudios de oi es permitida, mas no por esso el Iudio que se conuierte Christiano la podra vsar despues de baptizado, diziendo que no ha de ser de peor condicion que quando era Iudio, porque Iesu[2379] Christo no llama los hombres a su lei con promessas de anchuras en esta vida, sino con esperança de el premio que ha de dar en la otra, y quien desta manera no la quisiere, dexela, que Dios a nadie haze suerça. Es verdad que en semejantes Matrimonios de Infieles que se conuierten (el vno o entrambos) a la lei de Dios,[2380] seria yo de parecer, que con maior facilidad se les diesse dispensacion que a los Christianos nacidos en la lei de Dios, aun que mas fuertes fuessen los impedimentos, con que fuessen dispensables, y no fuessen entre hermanos, o ascendientes, o descendientes, o mugeres, o maridos de los tales ascendientes, o descendientes, en todos los demas grados y impedimentos para conseruar el Matrimonio en su infidelidad hecho, deue se les dispensar con mucha facilidad; Mas si despues de conuertidos[2381] lo quisiessen hazer, seria de voto que por ninguna via se les diesse, por que no entiendan que se estan siempre en su creencia y lei antiqua; De manera, que quanta gracia se les ha de ha-**[145r]**zer en los casos de antes de su conuersion, tanto rigor se ha de vsar con ellos, en los que quisiessen hazer despues de conuertidos. Para conclusion de esta materia de el Matrimonio de los Infieles veamos en el exemplo puesto, como llamaremos a esta Afinidad, Licita, o illicita, parece que no puede ser illicita, porque se causo mediante aiuntamiento Matrimonial en su lei, y siendo el aiuntamiento licito, la Afinidad que de el procede, forçosamente ha de ser licita. Sirue esto mucho para[2382] saber si se ha de estender a el segundo grado, o al quarto conforme a el Cap. IIII. (Cuia declaracion veremos abaxo.) En resolucion hemos de tener que esta Afinidad en tiempo de su infidelidad contrahida (o sea en matrimonio, o fuera de el) es ilicita, porque aquella Afinidad es licita solamente, que se contrahe por el Matrimonio legitimamente hecho, segun la orden de la sancta Iglesia Catolica, las demas son ilicitas reguladas a la Iglesia, aun[2383] que en su lei sean permitidas, porque de otra manera diriamos, que nuestra lei huuiesse de ser subalternada en los grados de parentesco a las suias, que es impossible, y gran torpeza, pues si son no licitas (ya que no las llamemos ilicitas) no passan de el segundo grado, y aun[2384] que esta razon no huuiera, por ser en fauor de el conuertido, deuiamos interpretarlo en el maior fauor suio, y restringir

el contrario, Assi (quando tal caso succediesse) mi parecer es, que si la Afinidad passa de el segundo grado, sean admitidos a el casamiento Catolico,[2385] y esta tengo por verdad notoria, mas si es dentro de el segundo, que se comunique con el Papa, o quien tenga sus vezes (si con facilidad se puede hazer) porque esto es lo mas seguro, y si hai dificultad, se dissimule hasta comunicarlo, por que no se pierda la conuersion de aquellas animas, y con esto concluio la materia de el Matrimonio de los Infieles, y de las Dispensaciones, la dificultad y fructo de ellas entendera quien con diligencia las leiere.

¶ Tratada la materia de la Ratificacion de[2386] el matrimonio inutil, resta soltar vn muy rezio contrario, que (a el parecer) resulta de la letra de el Concilio, y juntamente con declararle, examinaremos vna de las mas principales Questiones de esta materia. Si el Matrimonio puede estar en pendiente, que es dezir, si se puede dar tiempo continuo, entre el[2387] Acto del matrimonio, y el sacramento, o si se confiere en vn punto indiuisible. Es mui importante Question, assi para resolucion de todo lo passado, como para resolucion de lo que luego tengo de tratar de el Matrimonio entre absentes. Por la parte afirmatiua, y contra[2388] todo lo que arriba he dicho, parece que el Concilio expressamente admite la Ratificacion en quanto manda, que quando de hazerse las denunciaciones publicamente, o tantas quantas el Derecho estatuie, se impedira el Matrimonio, en tal caso el Matrimonio se pueda anteponer a las denunciaciones, o remitirlas, con que despues de hecho se denuncie publicamente, como si el Matrimonio[2389] estuuiera por hazer. Por donde forçosamente parece, que o se ha de confessar que este matrimonio quedo en pendiente, o (si es verdadera mi opinion) que despues de las denunciaciones se ha de tornar a hazer de nueuo, lo qual es abiertamente contra el Concilio, Declarome por exemplo. Iulian y Maria se[2390] quieren casar, temense que si este matrimonio se publica en la Iglesia (como el Derecho manda) no verna en efecto, porque sus parientes lo contradiran, atenta esta causa, el Cura los desposa sin hazer las denunciaciones, y hecho el Desposorio los denuncia en la Iglesia, publicados en ella, resulta de lo que deponen los que vienen a deponer, que los contraientes son parientes dentro del quarto grado, o que alguno de los contraientes tenia otro impedimento (que puesto al principio impidiera el Matrimonio.) Pregunto si[2391] quedo el Sacramento perfecto quando el Cura hizo el Desposorio, o si se perficiono quando se hizieron las denunciaciones? Porque si el Sacramento luego como se hizo se perficiono, no hai necessidad delas denunciaciones, que despues de acabado el Sacramento, no le pueden aprouechar ni dañar, pero si las denunciaciones son de algun efecto (como forçosamente lo han de ser, pues el Concilio las pide) siguese que el sacramento quedo en suspenso, y por el consiguiente que ha lugar ratificacion. A esto se responde que el Sa[2392]cramento desde luego que se hizo quedo aca-**[[145]v]**bado, en quanto a la Iglesia, que es Dios, el[2393] qual ni puede hazer, ni puede recebir engaño, y esta cierto de lo que tiene de ser, y anticiparse a el sacramento las denunciaciones, o posponerse, ninguna cosa haze para la fuerça del sacramento, mas de ser requisitos necessarios, para que los ministros del sacramento sepan si lo pueden hazer, y si despues de hecho, tal impedimento saliesse (que sabido al principio bastaua a impedir el desposorio) es cierto que no quedo hecho el sacramento, y desto quedaron ciertos Dios y la Iglesia luego como se hizo, puesto que aca los hombres no lo alcançan, hasta que el impedimento se pone: de manera que si dos te[2394]stigos depusiessen a las denunciaciones, que los desposados eran parientes dentro del quarto grado, diremos que el sacramento no quedo hecho, sino que se ha de traher dispensacion, y trahida se ha de

tornar a hazer el sacramento de nueuo, y mientras no se haze, los desposados tienen lugar de apartarse a otro segundo Matrimonio, o disponer de si a su voluntad, la razon es la que esta dicha, que Dios y la Iglesia luego quedaron ciertos de el Acto que se hazia, y siendo valido,[2395] dieron luego gracia al sacramento, y si no valio el acto, ninguna le dieron, y desde luego quedo inutil como sino se hiziera, por que es de saber que todos los sacramentos aun que se confieran puramente, tienen inclusa vna condicion inseparable, que se da el tal sacramento a el que le recibe, si es capaz del, y esto se ve claro en el Baptismo quando dize el que bapti[2396]za, sino eres baptizado, yo te baptizo: Demanera que quando el baptizado no ha recebido otra vez el Baptismo, queda entonces baptizado, y hecho el sacramento, mas si era incapaz del sacramento (por estar otra vez baptizado) no huuo sacramento en este segundo baptismo, lo mismo en vna muger que recibiesse orden sacra, no hai sacramento, por la incapacidad del subjecto, aunque le diesse[2397] las ordenes sanct Pedro. Lo mismo del matrimonio que se contrahe entre parientes dentro del quarto grado, aun que fuesse con buena fe de ellos y de la Iglesia, precediendo todas las denunciaciones y solenidades que el Derecho manda, quando andando el tiempo se descubriesse el impedimento, hemos de dezir que no huuo sacramento por la incapacidad de el subjecto, y lo mismo en la penitencia, si el penitente es fingido, no hai sa[2398]cramento, aun que le absueluan, porque siempre presupone el sacramento capacidad de el subjecto que le recibe, la qual nunca suple la Iglesia: aun que suple la incapacidad de el ministro que le da, como si vn seglar (que no es Sacerdote) confessasse y absoluiesse a el penitente, o el que no es Obispo ordenasse a vno, y aquel oiesse de penitencia, y hiziesse todos los demas Actos sacerdotales con buena fe, la Iglesia suple aquel error, y con su gra[2399]ciason verdaderos todos los sacramentos que aquel confiere, la razon de esta diferencia es, porque el subjecto es capaz de recebir el sacramento, y haze de su parte lo que en si es, y assi Dios no le falta, porque a nadie obliga a lo impossible, mas quando el subjecto es incapaz por su malicia (de la qual el no puede pretender ignorancia) no basta la habilidad ni suficiencia de el ministro que es el vn extremo, a suplir la malicia del otro. De esto tenemos manifiesto exemplo en Iudas, que tras la communion (que nuestro señor Iesu[2400] Christo le dio por su mano) dize el Euangelio que entro el diablo en el, la razon fue, por la incapacidad de el subjecto que era Iudas, el qual estaua en pecado mortal, quando recibio el sacramento de mano de nuestro Saluador, y ser sancto sacramento, y dado por mano de Iesu Christo (verdadero Dios, que lo instituio) y en su principio, y a su discipulo, no basto a suplir la incapacidad de el subjecto. Assi queda en resolucion confirmado,[2401] que el sacramento de el Matrimonio se confiere en vn punto indiuisible, y por discurso de tiempo no se puede conualidar, ni ratificar, si de principio fue inutil. Assi mismo nos[2402] queda demonstrado, que el sacramento Matrimonial, es inseparable de el Acto de los contraientes, porque el Acto es la materia, el Sacramento la Forma que le da ser, y como no se puede dar materia sin forma, y mucho menos la forma sin la materia, no se pueden apartar vno de otro, y este sea Principio demonstrado para la Question de el Matrimonio de Absentes que ahora se tratara. **[146r]** ¶ El Matrimonio de los absentes es vna especie de Matrimonio, a quien no facilmente se[2403] puede poner nombre, puesto que bien mirada su naturaleza, le tenemos de referir a la de Matrimonio de presente que hemos visto, su materia declarare solo en el hecho conforme al Derecho Canonico antiguo, sin disputar la.[2404]

¶ Para su declaracion presupongo, que de Derecho Canonico se puede contraher Matrimonio, con vno de los contraientes personalmente, dando el otro contraiente poder es[2405]pecial a su procurador, para que por el y en su nombre se case con la persona que en el poder señalare, la qual tiene de nombrar y señalar tan en particular, que no se pueda poner duda en la persona, mas que si estuuiera presente, porque el Matrimonio presupone aficion,[2406] y la aficion no puede caer en incierto, porque ninguno puede amar lo que no conoce. Por esta misma razon el poder para Matrimonio tiene de ser especial, porque nadie puede en agena voluntad conferir la sua, para casar con quien otro quisiesse, ni basta que el poder sea especial para casar, si especialmente no señala a quien, y con quien. Otra especialidad tenia[2407] este poder, que si antes de hazerse el acto por el procurador, el principal otorgante le reuocara el poder, aun que no se le notificara la reuocacion al procurador, y fuera mui lexos distancia, solo vn punto que antecediera a el acto, le hazia ninguno. Mas hecho el Matrimonio por procurador como deuia, el Matrimonio quedaua hecho por entrambas partes, y obligacion a los contraientes, como si por sus proprias personas de presente le huuieran contrahido. Esta es la pratica que de Derecho Canonico se guardaua en el Matrimonio de los absentes. La qual es mui de notar, por las muchas especialidades que tiene, y por que no hai Leies de Reino que del tracten, ni otro lugar mas proprio, quise en este declarar su hecho, sin otra disputa ni examen de su materia.

¶ Para declaracion de lo que esta dicho en[2408] el caso del Matrimonio del Rei Henrico VIII. y fundamento de lo que adelante se ha de tractar conuiene demonstrar, que el impedimento de la Afinidad en primer grado transuersal, no es contra Derecho Natural, y de las gentes, como el primer grado de la consanguinidad y por el consiguiente es Dispensable, quiero dezir, que el Papa puede siempre que quiera dispensar, que vn hombre case con la hermana de su muger defuncta, o vna muger con el hermano de su primer marido, lo qual prueuo por dos Razones que no tienen respuesta. En la lei de Naturaleza (antes que se[2409] diesse la Lei de Scriptura por mano de Moisen) este matrimonio fue permitido, luego no es contra Derecho Natural, o de las Gentes, el Antecedente prueuo. El Patriarcha Iacob sue casado con Lia y Rachel hermanas, hijas de Laban, en el qual Matrimonio huuo Dote, que fueron los. XIIII. años de seruicio que siruio Iacob (siete por cada vna) y fue Matrimonio legitimo, ordenado por Dios, que por medio de sus padres mando a[2410] Iacob se fuesse a Mesopotamia, a casar con la casa de Batuel, y no casasse en Chanaam como su hermano Esau. Assi mismo Tamar fue casada con Her y Onam hermanos (hijos de[2411] Iudas, y nietos de Iacob) y aun defunctos entrambos pedia a Sela tercer hermano dellos, y el Patriarcha Iudas confesso ser le deuido. La escriptura aprueua estos Matrimonios, y los Sanctos que los hazian, no hauian de venir contra la lei de Natura. Siguese inconuenciblemente, que fueron y son permitidos, y que el Impedimento es Positiuo y no Natural como el primero de consanguinidad.

¶ Segunda Razon. La Lei de Escriptura[2412] por el precepto del Deuteronomio mandaua que muriendo vn Hebræo sin hijos, su hermano case con la biuda del defuncto, para leuantar generacion en nombre de su hermano defuncto, y este es el Argumento que[2413] los Iudios pusieron a nuestro Saluador, de la muger que fue casada consecutiuamente con siete hermanos, pues la Lei de Dios no hauia de permitir cosa contra el Derecho Natural, ni de las Gentes, siguese inconuenciblemente que es permitido, y por consiguiente dispensable.

¶ Esto mismo demonstrare luego que fue[2414] de Derecho permitido entre los Griegos, quando haia respondido a vn solo Contrario que se me puede oponer del Euangelio de. S. Marcos, en la reprehension que. S. Iohan Baptista hizo a Herodes, por que tenia a Herodias muger de su hermano Filipe, lo qual**[[146]v]** no reprehendiera, si fuera cosa permitida. Respondo que sanct Ioan no reprehendia a[2415] Herodes casamiento legitimo, sino Amancebamiento, que tenia la muger de su hermano siendo biuo su hermano, y de qualquiera estraño que fuera era grandissimo peccado (como Natan de parte de Dios reprehendio a Da[2416]uid quando tomo su muger a Vrias) quanto mas tomando la muger a su hermano biuo, pues que estuuiesse biuo entonces, consta del[2417] Euangelio de S. Lucas, que al tiempo que nuestro Saluador y Maestro fue baptizado de sanct Iohan (poco antes que Herodes le prendiesse) era Filipo Tetrarcha de Iturea y de la Region Traconitide, este adulterio era el que sanct Iohan reprehendia. A quien esta Respuesta (que es firmissima no le satisfiziere, responda a la siguiente. La Lei de los Iudios prohibia el casamiento de vn hermano con la muger de su hermano, quando del primer marido quedo succession. Filipo (aun que no fuera biuo)[2418] nos consta de sanct Marcos, que dexo vna hija (pues su muger no la tenia de otro) esta fue la que bailo en el nacimiento de Herodes, y en precio de su dança le fue dada la cabeça de sanct IOhan, de manera que Herodes (aunque su hermano fuera defuncto) no podia casar con su muger, pues hauia dexado succession.

¶ Esto mismo que he demonstrado ser De[2419]recho de las Leies Natural y de Escriptura, fue Derecho entre los Gentiles. Plutarcho escriue que defuncto el Rei de Lacedemonia hermano del Legislador Lycurgo, dexo su muger preñada de vn hijo, que naciendo hauia de succeder en el Reino, ella ofrecio a Lycurgo de tomar con que mouiesse la criatura, porque el como mas cercano pariente del defuncto succediesse en el Reino, si le daua palabra de casamiento, queriendo mas ser muger de Rei que madre. Lo qual el deshizo con gran bondad y singular artificio, y es cierto que nunca ella se lo pidiera, sino fuera permitido al hermano biuo, casarse con la muger de su hermano defuncto.

¶ Semejante casamiento leemos en Tito Li[2420]uio, que Archo y Teoxena hermanas (hijas de Herodico Principe de Tessalia) fueron casadas vna empos de otra con Poris Principe de los Enianos, al qual y a sus hijos y muger buscaua el Rei Filipo ocasion de matar, y si este casamiento fuera prohibido, la tuuiera clara y mui justa contra los vnos y los otros, por hauer hecho Matrimonio incestuoso. Queda (si no me engaño) suficientemente demonstrado, que el impedimento de primer grado de Afinidad transuersal es positiuo, y por el consiguiente Dispensable, lo qual no fuera, siendo contra Derecho Natural, como lo es el primer grado de la consanguinidad de hermano con su hermana carnal, como arriba demonstre.

¶ Dios sabe que huio de encarecer aun lo que[2421] tengo por mui digno de ser notado, mas por la obligacion que el que lee, o escriue tiene a hazerse atento a el que le oie, o lee, pido a quien en estos borrones quisiere perder su tiempo, no me culpe, quando a lo que mas me parece que importa, le tirare de el saio. Y si algun tiempo sin culpa mia (antes con mucho prouecho suio, y excusa de la que y o en otras partes buuiere tenido) puedo demandar atencion muy mas particular que la ordinaria, es en este lugar, donde trato de la materia de los Matrimonios Clandestinos, y de los Matrimonios[2422] de futuro, fundandola por el. S. Concilio, que de aquellos es menos entendido, que mas obligacion tienen a su defensa, porque con poder executan, lo que con ignorancia no alcançan. Dos Questiones son las que

proporne, las quales en el principio de esta Anotacion[2423] demonstre, ahora concluire en las mismas por nueuos fundamentos, y tales que si la propria aficion no me engãna, ninguna respuesta reciban, y para mejor ser entendido, pongo primero el caso de cada vna de las Questiones, que son las siguientes.

¶ Patricio y Ollalla, a el tiempo que esto[2424] escriuo (que es despues de la publicacion de el Concilio) contrahen entre si solos Matrimonio clandestinamente, por su propria autoridad sin la solenidad de el Concilio, y de presentese otorgan por marido y muger entrambos juntos. Este Matrimonio el Concilio declara que es ninguno, pregunto, de que efecto seran aquellas palabras, y aquel acto matrimonial que efecto produzira en Derecho? esta es la primera Question, a la qual mu[2425]chos responden, que aquel Matrimonio puesto que por el Concilio no vale, para ser ha-**[147r]**uido, por sacramento no por esso se quita la obligacion natural, para que estos contraientes el vno a el otro no esten obligados, a cumplir la palabra y promessa que se dieron, y hazer vtil, lo que inutilmente han hecho, y perficionar el sacramento por la orden que el Concilio manda, de manera que segun esto, el ma[2426]trimonio de presente que ahora es inutil, se reduze a lo que de derecho antiguo era el de futuro, porque assi como hemos visto, el matrimonio de futuro por la copula subsequente, o por nueuo consentimiento se hazia matrimonio de presente, assi ahora el matrimonio de presente que es inutil, se conuierte en matrimonio de futuro, para que por otro acto (extrinseco de el que esta y a hecho) se haga vtil. Estos son los fundamentos mas colorados y aparentes que se pueden traer por esta opinion, y los que la tienen, biuen de ella y con ella tan confiados, que dizen que estan las partes obligadas en conciencia a casarse legitimamente, y conforme a Derecho, y por este miedo se han hecho muchos casamientos, que si no le pusieran de por medio no se hizieran. Respondiendo a la Question, digo (como[2427] dicho tengo) que esta opinion es grandissimo disparate, contra todo Derecho y razon natural, y contra las expressas palabras y sentencia de el Concilio, y quien con pertinacia la defendiesse vernia contra el, y seria anatema. Ninguno duda de este matrimonio que sea ninguno (porque el Concilio lo dize expressamente) de manera que el dia de oi, no se puede dar matrimonio clandestino (quiere dezir a escondidas, que en Romance anti[2428]guo se llama a escuso) porque ser clandestino es qualidad, la qual no se puede dar sin subjeto o sustancia en que se funde, que es el matrimonio, el qual antiguamente (aunque hauia pena a los que le contrahian) era tan firme y tan sacramento, como el legitimamente hecho, lo que no es ahora, sino que es ninguno, y no se puede dar exemplo del, como[2429] abaxo veremos. Si alguno me replicasse, que el exemplo puesto es ahora hauido por matrimonio clandestino, y el Concilio manda sean castigados, digo que el Concilio no castiga sino a el que haziendolo contra la orden que el da, cree que es vtil, y le tiene por tal, mas en nuestro caso, no podia ser castigado por la fuerça de el Matrimonio, sino por la[2430] irreuerencia, como quien haze vna representacion de Obispo que da ordenes, o de alguno que professa religion, o otro caso semejante, mas no por esso aquellas ordenes seran verdaderas, o la profession sera verdadera, ni el professo estara obligado a entrar en Religion, ni el que recibio las ordenes fingidas, a ordenarse de veras, y por la misma razon en nuestro caso, los que hizieron este matrimonio inutil, ninguna obligacion tienen a hazerle vtil, mas que si no le huuieran hecho. Esta razon me parece harto vrgente, mas la que se[2431] sigue creo que no tiene respuesta. Dexo a parte aquel principio vulgar de Derecho, que donde la Lei no distingue, nosotros no deuemos distinguir, si el Concilio irrita el Acto, para que tenemos nosotros de saluarle? El no quiere que vala, y nosotros le hemos de hazer

valer por fuerça? Pregunto, si este Pa[2432]tricio y Olalla (en quien pusimos el exemplo) no teniendo edad de mas de diez años hizieran este matrimonio, si estuuieran obligados a hazerle vtil quando fueran maiores, ninguno haura tan fuera de juizio que diga que esten obligados, la razon es, porque no tienen edad ni discrecion para el acto, y por el con[2433]siguiente es ninguno. Demos que fueran maiores de edad, y entrambos professos en religion que huuieran votado castidad, estos edad tienen y discrecion (la que faltaua a los mochachos) tambien esta claro que no valdra el Acto, por la inhabilidad de las personas que no pueden contraher matrimonio, de manera que en entrambos casos hai vna misma razon para que no valan, y es la inhabilidad de las personas. Pues miren y entiendan el Concilio y su letra, que bien clara esta, que el Con[2434]cilio no inhabilita el acto, sino las personas de los contraientes, pues si las personas son inhabiles para contraher, que efecto puede resultar (contra si o contra otro) de aquel Contracto? que no es mas que si dos fantasmas sin cuerpo huuiessen hecho aquel matrimonio. Ha de ser de mas eficacia en aquestos mochachos el defecto de la edad, o en los religio[2435]sos el voto, que en los contraientes de nuestro caso la autoridad de el Concilio que in-**[[147]v]**habilita sus personas? Constantemente digo que quien aduertido de esta razon pusiere en ella duda, le falta juizio natural, y verdadero conocimiento de la Lei de Dios, porque el defecto de la edad es capaz de remedio por el tiempo, y el de el voto por dispensacion, mas el de el Concilio no le recibe, sino con igual autoridad de el Espiritu Sancto que le reuoque, como fue la de el mismo Dios que le hizo. A los argumentos contrarios es facil[2436] la respuesta, que el argumento que hazen no procede, el Concilio no quita el Derecho natural, concedolo, luego el Derecho natural, obliga a que se casen, niego que tal cosa se con[2437]siga en la escuela de Iesu Christo, sino en la de Diagoras, Luciano, y Auerrois, que ninguna Lei tuuieron en que fuessen constantes, semejantes paralogismos hazen hereges a los que saben poco, y presumen mucho, dixo bien sant Hieronymo, que entre los espi[2438]nares de Chrysipo y Aristoteles hallaron nido las heregias de Eunomio y Nestorio hereges famosos, los quales con vanos sofismas querian regular lo sobrenatural, por lo natural que aun ellos no entendian. Veniendo a nuestro proposito, el Matrimonio es sacra[2439]mento, y por el consiguiente no subjeto a el Derecho natural (que ellos alegan) porque es cosa sobrenatural, y la sabiduria de Dios es distincta de la de los hombres, assi Auerrois no quiso ser Christiano, porque dezia que[2440] era Lei de impossibles, ni Iudio, que era Lei de niños, ni Moro, que era Lei de puercos, y en todo tuuo mui gran razon, y mas en la nuestra sancta Lei, que es impossible a quien no[2441] toma la fe por guia, quien dira que vna Virgen puede parir, quedando tan virgen como quando nacio? y que Dios se encierra en vn pan? y todo lo de mas que sabemos ser verdad, como Dios lo es, porque nos alumbra con su gracia, y esta sciencia consiste en subjetar nuestro entendimiento a su doctrina, y no regular su doctrina (que es incomprehensible) por nuestro entendimiento (que es finito) como hazen los hereges, Paganos, y todos los infieles. Tornando a nuestro proposito, por la[2442] misma razon que ellos alegan, que de Derecho natural el que promete esta obligado a cumplir la promessa, tambien inferiremos, que el matrimonio se puede dissoluer por consentimiento de partes, porque de el mismo Derecho natural es, que las partes que por consentimiento hizieron vn Contracto, despues de hecho le puedan por otro nueuo consentimiento deshazer, mas esto no puede ser en el Matrimonio, por que es sacramento, luego no se puede argumentar de Derecho na[2443]tural a el sacramento. Solo quisiera yo (pues

tanto saben en lo natural) me mostraran, como puede hauer Contracto sin contraientes, pues siendo inhabiles por el Concilio, son como si no fuessen. Esta respuesta no tiene re[2444]spuesta, he la dilatado algo, porque es fundamento de la Question que se sigue, y por dar a el Lector algun principio de el verdadero arte de disputar, para que no se dexe engañar con razones aparentes, de los que con gestos, visages, risas, y otras circunstancias agenas de el arte (y por autoridad de sus personas) quieren mostrar que prueuan, lo que aun referir no saben.

¶ El segundo caso es este, Domingo dize[2445] a Catalina estas palabras, Yo os prometo de me desposar con vos (por palabras de presente, tales que hagan verdadero matrimonio) segun y como lo manda la santa madre Iglesia, y que otra no sera mi muger sino vos, y assi[2446] lo juro a Dios y a esta cruz. †. y a los santos quatro Euangelios, Catalina accepta esta promessa, y tras esto tienen copula carnal, ofrecesele a Catalina vn buen casamiento con Alonso, que la pide por muger, y es hombre virtuoso, rico, y de linage, de muchos mas quilates que ella ni Domingo, y aunque este casamiento le estaua mejor que el de Domingo, y ella le dessea mas, Domingo se le impi[2447]de, diziendo, que ya sabe la palabra y juramento que el la tiene dada, que el de nueuo se la torna a prometer, y que la cumplira, que no se case con Alonso. Debaxo de esto Catalina despide a Alonso, el qual se casa con o[2448]tra, y despues Domingo muda de parecer, y pedido por Catalina que le cumpla la palabra y juramento que le tiene dado (de casarse con ella) no quiere, antes trata de casarse con otra, y se publica en la Iglesia con esta[2449] segunda, parece Catalina ante el cura, y luego ante el Ordinario, y ponele por embargo**[148r]** (para impedir el matrimonio) todo lo que con ella ha passado, lo qual prueua con quatro sacerdotes contestes, que a todo ello se hallaron presentes, y con la justicia y regimiento de el lugar donde passo, y vna escriptura publica (ante vn escriuano y vn notario y otros quatro testigos) sobre ello otorgada, y por posiciones (que en juizio le puso.) Domingo lo confiessa judicialmente, y sobre todo esto no quiere cumplir lo prometido, ni contraer matrimonio con Catalina, sino passar adelante en el segundo. Este es el caso, el qual[2450] creo que he puesto tan fuerte, quanto en el mundo puede acaecer, y si mas fuerte se puede dar en fauor de Catalina, yo lo pusiera, mas confiesso mi ignorancia, que no lo alcanço. En respuesta de este caso pregunto tres cosas (que examinare por su orden) la primera, el efecto de este Contracto, lo qual no se puede hazer sin regularle primero por su marca, darle nombre, y aposentarle en su ca[2451]sa, que es la suprema dificultad en todas las cosas que caen en disputa, especialmente en los Contractos, porque ignorados su nombre y natura, es impossible saber por donde se han de juzgar. Lo segundo, a que esta o[2452]bligado en conciencia Domingo a Catalina por el aiuntamiento que con ella tuuo, y por el casamiento de Alonso que le impidio. Lo tercero, si el juez deue de admitir este impe[2453]dimento por bastante, o passar adelante en las publicaciones de el segundo, como si ningun embargo se huuiera puesto. La primera[2454] duda tengo yo arriba absuelta, por vn argumento que hize de maior a menor, y de verdadero a fingido, de esta manera, si el matrimonio actual de presente le irrita el Concilio, quando no es hecho con la solenidad que el manda, luego tambien es irritado el matrimonio de futuro, que es menos que el de presente. Esta es la mas fuerte razon que se puede proponer a el caso que voi examinando, la qual es pura verdad, que ninguna contradicion recibe, mas a esto se respondera, que[2455] el Concilio solamente habla en el matrimonio clandestino de presente, el qual confiessan que da el Concilio por ninguno, porque no lo pueden negar, mas que en el de futuro no habla, porque el de futuro es caso ommisso (que quiere dezir dexado)

el qual el Conci[2456]lio no decidio, y assi se queda en disposicion de el Derecho comun, como antes estaua, por que en aquel articulo el Derecho Comun no fue corregido. A el argumento que yo hago[2457] de maior a menor responden, que el matrimonio de futuro no es parte de el matrimonio de presente, para que (como la parte debaxo de el todo) se comprehenda debaxo de la disposicion en que el Concilio comprehende el matrimonio clandestino de presente, y esto se ve claro, porque el matrimonio clan[2458]destino de presente se puede dar, sin que preceda matrimonio de futuro, como es en el caso que puse antes de este, don de Patricio se caso de presente con Olalla, sin prometerse el vno a el otro de futuro que se casarian, y en nuestro caso, se da el matrimonio de futuro de por si sin el de presente, luego forçosamente se ha de confessar, que son cosas distinctas el vn matrimonio de el otro, y por el consiguiente no vale el argumento de el matri[2459]monio de presente a el de futuro, ni lo dispuesto por el Concilio en el matrimonio de presente, se puede estender a el matrimonio de futuro, el qual dizen que propriamente es Sponsalia, y que en las Sponsalias no habla el Concilio, sino en el matrimonio. Por manera que sacada ea limpio la diferencia que[2460] hazen de el matrimonio de presente a el de futuro, es la que segun ellos hai de las Sponsalias a el matrimonio, porque quieren que el matrimonio mire a el tiempo presente, y las Sponsalias a el de futuro. Esto es lo que por la parte contraria se alega, y por virtud de ello me dizen, que se ha mandado a algunos, que despues de el Concilio han dado palabra de[2461] casamiento de futuro, que la cumplan, y en efecto se casen publicamente (segun orden de la santa madre Iglesia) so pena de excomunion, y otras penas pecuniarias. ¶ La parte[2462] contraria a esta tengo por verdadera, y que aquel Contracto de Domingo con Catalina es de ningun valor y efecto, lo qual con toda diligencia examinare por sus partes, a el Lector que con atencion haia leido los Euidenciales que en el principio de esta Anotacion propuse, y con la misma escuchare lo que ahora se le dixere. Ante todas cosas pregun-**[[148]v]**to, o el caso que se disputa es comprehendido debaxo de el Concilio, o no? si es comprehendido, quita es la contienda, porque no vale, ni es de fuerça alguna, forçosamente hauran de dezir que no es comprehendido, y siendo assi, por la misma razon diremos, que se queda en la disposicion de el Derecho antiguo, porque no podemos dezir que es ca[2463]so emergente, que nunca otro semejante haia succedido, que quando assi fuesse, a la Iglesia se hauia de pedir la decision, y otro no le podria decidir por su propria autoridad. De manera que este caso queda a la disposicion de el Derecho Canonico antiguo de antes de el Concilio Tridentino, Pregunto ahora pues es matrimonio, que me digan si es de presente, o de futuro? porque no teniendo la diuision de el matrimonio (como no tiene) mas de estos dos miembros, hase de comprehen[2464]der debaxo de el vno de ellos, forçosamente han de confessar, que o no es matrimonio, o ha de ser vno de los dos, si no es matrimonio? quita es la disputa, no hai para que nos quebrar las cabeças, si lo es? denle nombre, y si es de presente, no pueden negar que no se comprehenda debaxo de la disposicion de el Concilio, pues que segun ellos solamente habla en los matrimonios de presente, y conforme a esto, ni queda en disposicion de el Derecho antiguo, ni el matrimonio vale cosa alguna, por lo que en el primer caso de Patricio y Olalla tengo demonstrado. De manera que for[2465]çosamente han de confessar que es matrimonio defuturo, que esta en la disposicion de el Derecho antiguo, pues el que contrahia de futuro, de derecho antiguo no podia contra su voluntad ser compelido a contraherle de presente, luego ni en nuestro caso Domingo puede ser compelido a contraher este matrimonio de presente, y o no entiendo que esta razon tenga

respuesta, ni es possible darsela, pues que de la sustancia de el matrimonio de[2466] futuro es, que los contraientes tengan libertad para passarse a otro matrimonio, o disponer de si como quisieren, sin que el juez sea parte, mas de para proponerles que deuen complir la palabra que se dieron, so pena de pecado mortal, y con esto dexarlos, y si en nue[2467]stro caso es de la sustancia de el matrimonio, que pueda ser compelido, luego y a no es matrimonio de futuro, pues no esta a la disposicion que el Derecho antiguo tiene estatuida para los matrimonios de futuro, y hauran de dezir que es vn nueuo enxerto de Contracto, que ellos alcançan, y no los que nos regimos por el Derecho que la Iglesia tiene escrito.

¶ Torno (insistiendo en los mismos prin[2468]cipios) afundar en otra forma la misma proposicion, por otro argumento que (si no me engaño) ninguna respuesta tiene. Todo matrimonio de futuro de Derecho antiguo se hazia de presente: por la copula subsequente a la promessa, o por nueuo consentimiento de presente que las partes se diessen, este caso (de Domingo y Catalina) es matrimonio de futuro, luego siempre que estos dos consitieren de presente, o se aiuntaren carnalmente, quedaran casados por matrimonio de presente. Este argumento no peca en la forma[2469] porque es el mas fuerte que hai (y el que dize el vulgo de los Logicos que no se puede negar) la primera parte suia es principio per se noto, que no se puede negar en Derecho, porque como hemos visto es la pura sustancia de el matrimonio de futuro antiguo. La[2470] segunda parte es tan per se nota como la primera, porque de passo en passo truxe a la parte contraria, a que forçosamente huuiesse de confessar que era matrimonio de futuro, luego la conclusion es verdadera, la qual es falsissima, porque es expressamente contra la letra de el Concilio Tridentino, el qual manda[2471] que ningun matrimonio valga, sino fuere hecho por la orden que el dispone, irritando el acto, y inhabilitando las personas de los que de otra manera huuieren contrahido, luego ni el consentimiento de presente de Domingo y Catalina, ni la copula no bastan a hazer que el matrimonio de futuro sea de presente, pues si no bastan en este caso, luego no es matrimonio de futuro, ni esta a disposicion[2472] de el Derecho antiguo, que es la basa sobre que ellos se fundan. Y o poca Logica se, y esta mal aprouechada, pero no creo que hombre del mundo pueda contradezir este argumento, ni sus razones y partes que son perfectamente demonstratiuas. Mas replico contra[2473] mi mismo, que diran que pesto que este ma-**[149r]**trimonio en su substancia quede a el Derecho antiguo, se haura de hazer la Ratificacion conforme a el Concilio, esto es Disparate, hazer vn Monstruo que participe de entrambos derechos, y de ninguno sea proprio, queda nuestra conclusion resuelta, que el Contracto[2474] es inutil de derecho antiguo, quanto mas de el Concilio, para que la parte no pueda ser compelida con pena a el matrimonio, mas de proponerle simplemente, que mire su conciencia, y a lo que esta obligado, y anteponga el temor de Dios a sus proprias vanidades y apetitos. Lo que toca a el juramento se vera en el fin de esta Anotacion, que es su lugar. A el II. Puncto, si Domingo deue algo a Ca[2475]talina por este Contracto, digo que no, por que tan libre quedo Catalina para disponer de si como Domingo, y no se puede dezir que el la engaño, sino que ella se engaño a si misma, y holgo de ser engañada, pues el Concilio auisa y desengaña a todos, y no se puede contra el alegar ignorancia por rustico ni muger, porque es cosa espiritual que todos estan obligados a saber. Otra razon para lo mismo,[2476] la restitucion presupone obligacion, este Contracto no produze obligacion, luego ni puede de el proceder restitucion, las partes son per se notas, porque ya esta prouado que el contracto es ninguno, alomenos no produze obligacion ciuil.

La aplicacion esta clara, por que si huuiera Obligacion ciuil contra Domingo, por ella pudiera ser conuenido en juizio.

El. III. puncto, si este impedimento de el Ma[2477]trimonio de futuro (siendo puesto) se deue de admitir, digo que no, por que de lo passado queda resuelto que es de ningun efecto, despues de prouado, por lo qual no se ha de admitir. ¶ La materia nos ha trahido a vno de los puntos[2478] mas necessarios que hai en ella, sobre la Orden judicial que ha de hauer en los Matrimonios, y a quanto se estiende la jurisdicion de el juez que de causas Matrimoniales conociere. Lo tocante a la forma de prouar se el Matrimonio veremos luego en la declaracion de el capitulo I. Lo que toca al Iuez puede ser en vna de tres cosas, o es sobre Matrimonio de futuro, o sobre Matrimonio de presente, el primer miembro ya esta examinado y resuelto, que no puede hauer pleito (ni el Iuez le deue recebir) sobre Matrimonio de futuro. El segundo miembro se diuide en otras dos partes, o es sobre fuerça, que alguno de los casados alegue que le fue hecha para contraher el Matrimonio, o es sobre otro impedimento, que puesto a el tiempo que se hizo, bastaua a impedirle. Si es en el primer[2479] caso, el que alegare fuerça no deue ser admitido, ni el Iuez (aun que le constasse ser verdad) no puede conocer dello, sino remitirlo a el Papa Apostolico, para que de la plenitud de su sacra y suprema potestad, prouea lo que el Spiritu sancto le dictare, y en el entretanto (si la parte demandada de su voluntad no quisiere hazer apartamiento) no puede despojarle de la possession que tiene sobra la parte que alega la fuerça. La razon es, por[2480] que la sancta madre Iglesia tiene puesto a el Sacerdote que haze el Matrimonio por Iuez competence, para conocer la causa de el consentimiento de aquellos que se quieren casar, y las preguntas que le manda hazer, corresponden a el processo judicial que se haze para inquirir la verdad que se ha de pronunciar por sentencia, y quando le tiene concluso, procede a la sentencia, y execucion della, que es[2481] el Saramento en que los aiunta, y assi como sobre la sentencia pronunciada entre partes, por ellas consentida, y por el Iuez executada, no puede ser oida la parte que alegare fuerça de su contrario, sino remitirle a el Rei que lo remedie, assi en nuestro caso no se puede presumir que se haga fuerça ante el Iuez, pues en su presencia y delos Testigos, pudiera alegar lo que despues alega, y sino lo hizo su daño, que executado el sacramento, no se pue[2482]de por la confession de el vno, ni de entrambos deshazer, y por el consiguiente no puede ser despojado la parte que quiere estar por el matrimonio, si entrambos no viniessen en ello, De la Resolucion de este miembro nace la respuesta de el segundo, (quando se alega impedimento) y a este respondere con vn exemplo que propongo, Gonçalo tracta de casarse con Paula prima segunda suia, piden dis[2483]pensacion, y proponen que el es rico y ella pobre, y la quiere dotar con dote suficiente para su remedio, el Papa concede la dispensacion, y sobre la relacion comete la informa-**[[149]v]**cion a el Ordinario, el qual (siendo le el breue presentado) recibe su informacion, y declarada por bastante, da licencia que se casen, casanse, y biuen maridablemente dos años, a el cabo de este tiempo parece la muger ante el mismo Ordinario que dio la licencia, y dize que la dispensacion se gano con falsa relacion, porque ella es rica, y su marido no lo es, el los recibe a la prueua citado el marido, el qual igualmente que ella desseaua ser apartado, pronuncia sentencia, en que da el matrimonio por ninguno, y alas partes libertad para disponer[2484] de si, las partes no apelan, y luego le pide el marido licencia para casar con otra, da se la, y en efecto se casa por mano de su Cura con ella. Realmente tengo mucha embidia a las letras de este Prouisor, si el da razon legitima de lo que hizo, yo tengo lo contrario, y que[2485] este matrimonio segundo, es vn Adulterio mas

qualificado que los ordinarios, por que es por mano de Prouisor. La Razon me conuiene prouar. Esta Dispensacion fue causa delegada, el oficio y jurisdicion de el Delegado se acaba con la execucion, de la causa, luego,[2486] dada por el la licencia y executada, no le quedo mas jurisdicion, para conocer de aquella causa que le fue cometida. Esta Razon no tiene respuesta, a quien sepa los primeros principios de el Derecho. Mas demos que sea juez competente, si de esta causa conoce, es porque huuo error en ella, si le huuo? o la culpa esta en el juez, o en los testigos que juraron falso, si en los Testigos? deuieran ser castigados atrocissimamente, y presos hazerlos parte y[2487] el juizio (de los otros que se recebian) con ellos, lo qual no hizo, ni aun les pidio razon de lo que hauian jurado. Si la culpa estuuo en el juez, porque no lleua la pena, y se castiga a si mismo, primero que deshaga el sacramento que deshaze? quanto mas que por razon de esta duda no es juez de la causa, en que se tracta de su culpa y es interessado, poca sutileza es menester para entender esto, y para saber que en el Adulterio de el segundo matrimonio son complices, la muger de el primero, en no apelar de lo mismo que ella pedia, y el Iuez en admitir el pedimiento, y todos los que en la massa concurrieron. Lo que en el caso se deuiera hazer es, consultar a el[2488] Papa, no solo en quanto delegante, sino para no deshazer vn sacramento que estaua hecho con buena fe, que por dudas (muy menos importantes que esta) se hizieron todas las Decretales que tenemos. Respondiendo[2489] a la Question principal, tenemos en Resolucion, que tan poco puede conocer el Iuez de Matrimonio de presente, para deshazerle estando hecho, como de el de futuro, para no estando hecho mandar que se haga, y por ensanchar su jurisdicion, no estreche la de Dios que sabe mucho.

¶ Declarada la Materia de los Matrimo[2490]nios (quanto mis flacas fuerças han bastado) fundados los principios de donde salen, y en que se resueluen, con aquella claridad que a mi ha sido possible (muestra cierta sino de mi doctrina, alomenos de el cuidado que he puesto) queda para vltima perfecion de el entendimiento de el S. Concilio, declarar la letra de sus Decretos, conforme a la orden en que digeri los Capitulos, tocando breuemente en cada vno el vso que tiene, y como se deua entender, y donde se ofreciere alguna Question que haia reseruado para este lugar, disputare la con mi acostumbrada breuedad. Sera la primera (en declaracion de el primer Capitulo)[2491] quien es legitimo ministro de el Sacramento de el Matrimonio. Lo qual es cosa tan clara, y tan abiertamente puesta en el Concilio, que sin mucha verguença, ni se puede escriuir, ni poner duda en ello, sino fuesse la malicia de los hombres tan grande, que a costa de sus animas, y en gran daño de las de los proximos, vencidos de el interesse, hazen nueuos estatutos contra los de la Iglesia, esto digo por que con hauer no mas de ocho años[2492] que se hizo el Concilio tridentino, los proprios juezes ordinarios que le deuen conseruar, vienen contra el, y en cierto pueblo (donde me halle) el ordinario auocaua a si todas las licencias de contraher matrimonio, y a el hauian de ir a pedir licencia, por ganar el la firma, y su Notario dos reales de la licencia, lo qual es manifiesta blasfemia, y contra el Concilio Tridentino, que expressamente lo remite a solo el Cura, o a quien el Cura lo co[2493]metiere, o el Ordinario, de manera que quando mucho quieran tirar las palabras del Concilio, lo comete disiunctiuamente a vno de los dos, y como causa cometida por el Concilio, no puede el Ordinario priuar a el Cura de su jurisdicion, ni hai mas necessidad de ira pedir licencia al Ordinario paracasar, o casarse, que la hai de pedir para baptizar, o vngir, o comulgar, o confessar, solamente se comete al Ordinario, que pueda con causa remitir las[2494] denunciaciones, mas para hazerlas, o para hazer el Matrimonio ante de

las denunciaciones, solo el Cura sin mandamiento de el Or[2495]dinario es juez competente, y el que lo puede y deue hazer de su oficio, y jurisdicion ordinaria de Cura, como puede baptizar, confessar y comulgar, y vngir a sus parrochianos, sin esperar licencia particular de el Ordinario para ningun acto delos susodichos, en lo qual ninguna duda porna, quien leiere las palabras de el Concilio. Y como ordinariamente los curados se siruen por teniente, y aun que haia algunos curas proprietarios, no se osan tomar con los Prouisores, y quieren[2496] mas ofender a Dios que a ellos, desta manera se introduzen los vsos contra los Concilios, y las leies, y despues dizen que es costumbre y estilo, lo que por su auaricia (y lleuar quatro reales de derechos) es introduzido, y no hai en ello mas pena que de Anatema (co[2497]mo luego se vera en el decreto de los que impiden el Matrimonio) el qual no hai duda, si no que se estiende a estos, por que podria por esta dilacion nacerles impedimento, por donde no se efectuasse el casamiento, y aquesto[2498] deuria lo remediar el consejo Real, a quien el Concilio encarga la guarda y obseruancia de sus decretos. Vltimamente hemos de notar de[2499] este Capitulo I. la orden como se ha de prouar el Matrimonio, quando sobre el huuiere duda, que no bastara prouar la vida maridable, ni la comun opinion, sino se prueua el Acto de el Sacramento por los que se hallaron presentes, o por el libro de la Iglesia, donde el Concilio manda que se assienten, porque las demas prueuas no conciernen a el Sacra[2500]mento sino a estos efectos que del proceden, como seria para las Arras, o Dote, o Legitimidad de los hijos que son cosas extrinsecas de el Matrimonio, aun que el las produze, mas si el Sacramento se ha de prouar, de ningun efecto son, assi como si vno viniesse casado a vn pueblo, donde con la muger que trahe biue maridablemente en vna casa, mesa, y cama XX. años, despues se le prueua a este hombre otro Matrimonio, para castigarle por el segundo, es menester que se prueue el sacramento por si proprio, y no por los efectos, que aun[2501] que comunmente concurran con el, suelen muchas vezes hallarse apartados, y por el consiguiente no lo prueuan, y esto es lo que el Concilio manda, y el efecto para que lo ordena, que siempre va en excusar los Matrimonios que no se pueden prouar (como en su principio dize) y a esta causa da la forma precisa, que para prouar se es menester.

¶ El segundo Capitolo, (que trata el[2502] parentesco espiritual) contiene vna doctrina harto vulgar, y bien poco entendida, por que se ignora la causa de este impedimento, y a esta causa algunos tienen por liuiano (siendo grauissimo) el pecado que contra el se comete, todos saben que entre compadres, ni entre compadre y ahijado, no puede hauer aiuntamiento, ni matrimonio: mas la razon no la dan. Es de saber, que el hombre es compuesto de dos[2503] partes, cuerpo y espiritu, la vna visible con los ojos de el cuerpo (que es el hombre exterior) la otra inuisible (sino es con los ojos del Anima, y de el entendimiento) que es el hombre interior, estos dos hombres (que estan encerrados en vno) tienen dos padres entre si mui diferentes, El de el cuerpo es Adam de carne que nos puso en el pecado. El otro de el espiritu es el Adam espiritual, Este es Iesu[2504] Christo (el sea loado y bendito) que nos saca de el pecado, cada Adam de estos engendra por si solo su parte, y tiene su ministro distincto el vno de el otro, Adam el de carne tiene por ministro a el padre carnal de cada vno, el qual mediante su sangre engendra (como los demas animales) a su hijo, y a los que de el (mediata, o immediatamente) descienden, y mediante esta sangre se contrahe la [2505] consanguinidad corporal, que quiere dezir que son de vna sangre. El otro Adam espiritual mediante el baptismo regenera a el hombre que le recibe, y le haze nueuo hombre, y mui

mas perfecto que antes era, y para esta generacion vsa por instrumento de el Sacerdote, o per-**[[150]v]**sona que confiere el baptismo a el baptizado, y assi como el padre carnal engendra hijo de carne, el espiritual engendra en espiritu a el baptizado, y contrahe con el consanguinidad espiritual, y quanto mas vale, y es de maior estima el Anima (en que este parentesco se funda) que el cuerpo fragil y perecedero, tanto mas se ha de estimar que el parentesco carnal, mas como el baptismo ordinariamente se confiera a niños, o mochachos sin discrecion, por la orden que en el juizio seglar se da a el menor vn curador que mire por el, y le enderece sus pleitos y hazienda, assi Dios quiere, que se le de a el baptizado quien por el responda, y[2506] le instruia en lo que deua hazer, este se llama Padrino, que es como su procurador, o Aio (de cuio oficio y de la obligacion que tiene tracto en otro lugar) mas conforme a esto parece, que si el baptizado, o confirmado tiene edad bastante, para saber por si (sin otro tercero) lo que le cumple, que no es necessario Padrino, digo que siempre que se pueda hauer es necessario: por que puesto que haia la edad[2507] que se dize, es en quanto a el cuerpo, mas en quanto a el espiritu siempre se presume rezien nacido, el que con el baptismo es regenerado; que (como esta dicho) entonces nace en Iesu Christo, y viene a su mundo, que es hazerle capaz dela gloria, de donde el pecado le tenia desterrado. Este es el efecto de este parentesco, en lo de mas la letra esta clara, lla[2508]manse Compadres (respecto de los padres carnales) por que juntamente con ellos engendran el nacido, el vno el cuerpo, y el otro el espiritu, respecto de el ahijado se llaman Padrinos, por que son sus padres, y el que lo recibe se llama Ahijado, que quiere dezir dado por hijo, y son los vnos terminos Correlatiuos y opuestos de los otros. El maior titulo que Dios tomo sobre el hombre es llamarse Padre suio, y con[2509] el que mas nosotros podemos vencer su justicia, y conuencer su misericordia, assi nuestro maestro y Padre Iesu Christo (quando enseño a orar a sus discipulos) entro por esta palabra amorosa de Padre, y en la agonia de su passion se aprouecho della, assi llamamos a los que con su doctrina (que dexaron escripta) nos enseñan cada dia, Padres, porque nos engendran, y dan leche espiritual, de que el anima se sustenta. De aqui viene llamar a el Apostolico. Papa. que quiere dezir padre de[2510] Ab. Hebreo, y Aba, que significa lo mismo, y de ai viene Abad y Abadessa. La letra de el Capitulo en lo demas esta clara. Este impedimento es dispensable por el Papa, y no por otro, su origen es de derecho diuino, que Dios[2511] quando conuertio a S. Pablo, le mando que fuesse a Ananias, que le curasse de la ceguedad de el cuerpo, y de el anima, y el mismo S. Pablo llama a Onesimo su hijo, y a Timo[2512]teo, porque dize que los engendro en Iesu Christo, de aqui se entendera la obediencia que deue el Ahijado a sus padrinos, y la dotrina que deue el Padrino a el ahijado, y amor los compadres entre si, por que el vinculo en que se rematan todos estos parentescos es Iesu Christo Padre vniuersal de todas. Para declaracion de esta materia concluio con vn cuento, que me parece hauer leido en Ioan Bocacio (autor[2513] poco graue, mas ningun autor desecho, con quien pueda aprouechar a el Lector) vn compadre persuadia a su comadre a vn acto desonesto, y como ella le ponia por delante el compadrazgo, dezia el, Tu marido (padre de mi ahijado) no tiene mas parentesco con su hijo en ser le padre, que yo en ser le compadre? pues si tu no pecas aiuntandote con el, menos pecaras conmigo. Es vn argumento que parece mui de reir, mas mui dificil de soltar, sino[2514] es por nuestros principios, que el parentesco de compadre con la comadre, aun que se causa por el hijo, no se funda en, el sino en ella, como si yo por causa de Pedro conozco a Ioan, no esta en Pedro nuestra amistad y conocimiento, sino en Ioan, la aplicacion esta clara. Otra

respuesta, el padre es pariente de su hijo, &c. niegolo, por que es por diferentes respectos, que si es por la carne? el padre es pariente de su hijo, y el compadre no, y no pue de hauer comparacion donde no hai [2515] posicion, no diremos Tulio es mejor Latino que vn cauallo, por que aun que Tulio de por si sea excelente Latino, presupone que el cauallo sea algo, a que se compare su mas (esto llamo posicion) por la misma razon, si entienden de el parentesco espiritual, el compadre tiene todo el que es possible, y el padre ninguno, y assi no hai comparacion, y arguiendo de el vn[2516]**[151r]** extremo a el otro se comete equiuocacion de los dos extremos. De la letra de el Texto esta[2517] claro, que no se da este parentesco, sino en los dos Sacramentos del Baptismo y Confirmacion, la razon es, porque solos ellos regeneran, y crian de nueuo a el hombre, y no otro sacramento alguno, y assi como estos sacramentos engendran Character indeleble (que nunca se quita) assi este parentesco jamas se quita. Mas pregunto, el clerigo que tiene aiuntamien[2518]to con la que confesso, o comulgo, o vngio, que pecado comete? por que cierto maior es que sino huuiera este embaraço de por medio, ninguno lo toca, mas de que todos confiessan que es mas graue, y no dan la razon. Digo que es igual como si fuesse con su comadre,[2519] por la reuerencia que he dicho que se deue a el Padre, o Maestro espiritual, y lo mismo de el Obispo, Prior, o Perlado con su subdita, que aun que no es compadrazgo, tiene la misma razon que alli hai, y no podemos regular la qualidad de este pecado a otra especie, sino a esta, lo qual quiero que se note mucho.

¶ Para entendimiento de el Capitulo III.[2520] es de saber que de derecho antiguo (antes de el Concilio) hauia vn impedimento que llaman de la Iusticia de publica honestad, este impedia el Matrimonio, lo qual se entendera mejor por exemplo. Rafael se desposo con Luisa, antes de consumar el Matrimonio se metio Rafael fraile, y professo en la orden, demanera que Luisa quedo libre para tornar a disponer de si, pero no podra tornar a casar con su hermano de Rafael, por la honestad publica, que no se diga que fue casada con dos hermanos, aun que el primer matrimonio era de ningun efecto. Este mismo impedimento hauia quando el Matrimonio se da[2521]ua por ninguno, quedaua cada vno de los contraientes inhabil para casarse con los parientes del otro, como si Iuan se desposa con Casilda por palabras de presente, despues de hecho el Matrimonio, consta que Iuan era fraile professo, por manera que el Matrimonio se dio por ninguno, Casilda queda libre para disponer de si, mas aun que el matrimonio no suera consumado, no podia casar con Hieronymo hermano de Iuan, por la publica honestad, Ahora el Concilio corrige el dere[2522]cho antiguo, y constituie derecho nueuo, y manda que quando el matrimonio se deshaze por que se da por ninguno, no se engendre del tal matrimonio impedimento de publica honestad, mas si el matrimonio siendo firme se deshizo antes de ser consumado, por que alguna de las partes murio, o entro en Religion, en tal caso este matrimonio engendre el impedimento de publica honestad, en quanto al primer grado, y de ai adelante no[2523] passe, demanera que el que de los contraientes queda libre, no se puede casar con hermano, o hermana del otro contraiente (por quien se disoluio el matrimonio) por que esta en primer grado con el, mas bien puede casar con sus sobrinos, o sus primos hermanos, por que ya salen de el primer grado. En lo que toca a los ascendientes, o descendientes del otro contraiente, ninguna duda hai, por que estos no estan en grado, sino en linea, y son vnos[2524] mismos con el contraiente, por esto (aunque mas remotos sean) con ninguno dellos puede casar.

¶ Este impedimento hauia entre el Patriarcha Iudas y su nuera Tamar, y por esto se le[2525] encubrio ella al tiempo de el aiuntamiento, porque su suegro conociendola no la desechasse por la Afinidad que con ella tenia, de ser su nueva muger de sus hijos, mas ellos fue[2526]ron tan malos que no la corrompieron (especialmente lo dize la Escriptura de el segundo, que echaua la simiente fuera de el vaso) y por esto no huuo entre ella y su suegro Afinidad, la qual solo se contrahe por el aiuntamiento actual, mas esto sola lo sabia la sancta Tamar, y no su suegro, y a esta causa se le encubrio ella, y el despues (entendido el mysterio de el Spiritu santo) aprouo el hecho de ella, y tuuo a Fares y Zara por sus hijos legitimos hauidos de solo a quel aiuntamiento, mas no tuuo mas cuenta con ella, por respecto de la[2527] publica honestad, que los que la hauian visto casada con los hijos, no la viessen casada con el padre. Esto se prueua claramente por Moisen, donde cuenta las familias de los hijos de[2528] Israel viniendo a la de Iudas, no le cuenta mas de tres hijos, Sela (que era el menor de los tres maiores) y Fares y Zara hijos de Tamar nacidos de vn vientre, de la qual no huuo mas**[[151]v]** hijos que la escriptura refiera, y es de creer que si con ella hiziera vida, tuuiera mas hijos, pues estauan en edad, el de engendrar y ella de parir. De aqui se conuence el error[2529] comun de los que dizen, que las mugeres que estan señaladas en la Genealogia de nuestro Saluador fueron pecadoras, y Tamar como vna de las señaladas, engañanse, porque Tamar fue sancta, y en lo que hizo (como hemos visto) con su suegro, ningun pecado cometio sino justa justicia, y assi lo sentencio el Spiritu sancto en la aprouacion de Iudas, y de todo el pueblo de Israel, La otra muger fue Raab, muger de Salmon quinto nieto (o Choz[2530]no) de Fares, por que se dan a entender que Raab, de quien haze mencion sanct Mateo, fue la misma de quien haze mencion la historia de Iosue que encubrio los Adalides que fueron a espiar la la ciudad de Ierico, la qual dize el Texto que era Meretrix (que en Latin[2531] quiere dezir Ramera) mas no entienden bien el significado de el oficio que ella tenia, que en Hebreo significa mesonera que acogia huespedes estrangeros, y assi en Latin se llama el meson Taberna meritoria, y por el consiguiente la mesonera se ha de llamar Meretrix (co[2532]mo la llama nuestra traducion) puesto caso que el comun vso de la lengua Latina le toma en mala parte, mas en Hebreo quiere dezir lo que he dicho, y este oficio era muy principal en todas a quellas tierras, y que no le tenia sino[2533] la gente mas honrada, y de maior confiança, como ahora se vsa en Alemania (donde me dizen que el mas rico de cada pueblo y de mas autoridad es el Mesonero) y verdaderamente es mui acertado, porque es oficio de gran confiança, y que por no se hazer assi en Hespaña, deuen de sucedar mas de quatro malos recaudos, de que no se tiene noticia, Lo que he dicho, en buena razon se prueua claro por la escriptura, por que es cosa natural que los[2534] Adalides (iendo a negocio tan peligroso y tan importante como iuan) no hauian de buscar bodas en tierra de enemigos, ni entrar en casa de Ramera, que por ser casa comun de gente viciosa y holgazana, hauian de ser vistos y sentidos, y como gente estrangera no podian dexar de ir al meson donde fuessen acogidos, pues que fuera del eran sospechosos, y estando dentro ninguna sospecha podia hauer contra ellos, ni contra Raab en acojer los (pues era su oficio) y assi ella no nego hauerlos recebido, mas que se hauian partido luego de su casa. Otra razon hai para lo mismo tan ba[2535]stante que ninguna repuesta recibe, estos Adalides no podian tener cuenta con Raab (que era Cananea y agena de su lei) y estauan escarmentados de la plaga de Madian, y assi aun que Raab fuera mala muger, y lo quisiera ser con ellos, los Adalides no lo consintieran, y por el consiguiente no tuuieron

necessidad de ir a su casa, si fuera tal qual (al contrario de la verdad) se tiene que fue. Esto que he dicho es en caso que Raab la de Ierico fuesse la misma que S. Mateo dize, muger de[2536] Salmon madre de Booz, mas yo mientras la Iglesia Catolica (a cuia correction me subjecto) lo contrario no determinare, tengo las por diferentes, por que hallo quando Moisen y Eleazar hijo de Aaron contaron en las campiñas de Moab el pueblo de Israel (por mandado de Dios) quando el pecado de Ma[2537]dian, era biuo Esron hijo de Fares, y desde este tiempo hasta la toma de Ierico, no me parece que huuo tanto tiempo, que se pueden embeuer las vidas de quatro successores suios (que son Aram, Aminadab, Naason y Salmon) porque en todos los otros hechos dela sagrada escriptura que en este mismo tiempo sucedieron, huuo muchas personas que vn mismo hombre se hallo despues de viejo en lo de Madian, y enlo de Ierico, como fue el mismo Eleazar, Iosue, Caleb y otros, que por euitar prolixidad dexo, y por la misma causa no verifico el tiempo que huuo precisamente. Tan poco sabemos que el nombre de entrambas sea vno mismo, porque puesto que[2538] en el Griego y Latino tengan vna misma pronunciacion, pueden diferir de el Hebraico (como facilmente entendera el que de estas lenguas tuuiere algun conocimiento) solo se pudiera aueriguar, si tuuieramos el Euangelio de sanct Mateo en Hebreo (como el escriuio originalmente) por que el Hebraico que an[2539]da es traducion sacada de otra traducion. Mas en qualquier caso que sea queda prouado que la sancta Raab fue muger principal, y no de baxa suerte ni mala vida.

[152r] ¶ El Cap. IIII. contiene admirable doctri[2540]na y restringe el Derecho antiguo, para cuio entendimiento es de saber, que la afinidad (que las Leies de Partida llaman Cuñadez) es parentesco que se contrahe por aiuntamiento carnal, mediante el qual, cada vno de los aiuntados queda pariente en afinidad de los parientes carnales de el otro. Exemplo, Iusepe se aiunta carnalmente con Eluira, esta Eluira tiene hermanos, y primos hermanos, y primos segundos, y primos terceros, todos los quales son parientes carnales de ella, mediante este aiuntamiento que Iusepe tuuo con ella, se hizo afin o cuñado de todos los parientes de Eluira, en aquel grado que cada vno de ellos es pariente carnal de ella, de manera que de el hermano de Eluira queda en primer grado de Afinidad, y de los primos hermanos de ella queda en segundo grado, y assi por el consiguiente de los de mas, porque en estos grados estauan ellos en consanguinidad con Eluira. De manera que de esto ternemos vna regla general (y mui prouechosa en[2541] esta materia) que el grado de la consanguinidad o parentesco carnal de vno de los que se aiuntan carnalmente, se conuierte en grado de Afinidad de la otra persona con quien se aiunta. Esta afinidad es en vna de dos mane[2542]ras, Licita, o Ilicita, conforme a el aiuntamiento de donde tiene origen. Afinidad licita se llama la que procede de aiuntamiento carnal licito, que es por matrimonio, Afinidad Ili[2543]cita es la que procede de aiuntamiento Ilicito (como es el fornicario, y todos los de mas que no son por matrimonio) de Derecho antiguo qualquiera afinidad licita o ilicita impedia el matrimonio, y a el hecho despues de ella le deshazia. Ahora el. S. Concilio dexa el impedimento de la afinidad licita como antes se estaua, y el de la ilicita le restringe a primero, y segundo grado no mas, y quita los de adelante, lo qual se entendera con vn exemplo[2544] breue. Bernardino tuuo aiuntamiento ilicito con Catalina, mediante el qual aiuntamiento ilicito, contraxo afinidad ilicita con todas las parientas de ella (assi ascendientes como descendientes y transuersales) de manera que por esta afinidad ilicita queda Bernardino impedido, para no poder contraher matrimonio con la hermana de Catalina, que es el primer grado, ni con su prima hermana, que es el segundo, mas bien puede casar con la hija de su prima hermana, porque ya passa de el segundo grado,

y con la prima segunda de Catalina, y assi consecutiuamente todos los de mas. Y por la misma razon, no puede casar Bernardino con la tia de Catalina (hermana de su padre o madre) porque esta con Catalina en el segundo grado, mas bien puede casar con la tia de Catalina (hermana de su aguelo o aguela) porque esta en el tercero grado con Catalina, y lo que se ha dicho del varon Bernardino, respecto de las parientas de Catalina, lo mismo se ha de entender de Catalina, respecto de los varones parientes de Bernardino, con los quales no puede casar en los mismos grados, esto es quanto a la afinidad ilicita. Mas en quanto a la afinidad licita, se queda el[2545] impedimento en el estado que antes estaua de Derecho antiguo (como veremos abaxo en la Lei que de esto habla) que lo veda hasta el quarto grado inclusiue. Pongo exemplo. Christoual y Ines son casados legitimamente, por este matrimonio en consumandole contrahe Christoual afinidad, con todos los parientes carnales de Ynes dentro de el quarto grado, y Ynes con todos los parientes carnales de Christoual dentro de el quarto grado, por manera que Christoual (aunque embiudasse) no puede casar con la hermana de Ynes, ni con la prima hermana, ni prima segunda, ni prima tercera de Ynes, ni con las otras hembras dentro de estos grados incluidas, ni tan poco con su tia hermana de sus padres, ni hermana de sus aguelos, ni hermana de sus visaguelos, y con las hembras dentro de estos grados inclusas, porque estan dentro de el quarto grado, a donde se estiende la afinidad licita. Y esto que se ha dicho de Christoual, respecto de las parientas de Ynes, se ha de entender (de la misma manera) de Ynes, respecto de los parientes varones de Christoual, con los quales no puede contraher.

¶ En el decreto de el CAP. V. me funde para[2546] lo que arriba dixe, que de el matrimonio inutil no nace ni hai sacramento, aunque se haga con la solenidad deuida, porque en el matrimonio contraido entre parientes que no sa-**[[152]v]**bian el parentesco (y hizieron las solenidades necessarias para el sacramento, y sus diligen[2547]cias para saberlo) da licencia el Concilio para que se dispense, y quiere que haia la misma dispensacion que para contraherlo de nueuo, luego antes de darla no hai matrimonio, ni por el consiguiente sacramento, pues se requiere despues de hecho, todo lo que para hazerse de nueuo se requeria, que si menos se requiriera, no diera el Concilio licencia, para que se concediera la dispensacion de nueuo, sino para que el ya hecho se confirmara y ratificara. Esto mismo se prueua de el mismo[2548] decreto, por otra razon tan eficaz como la passada. El matrimonio contrahido solenemente entre parientes que sabian el impedimento es ninguno, y no se puede dispensar en el, luego nunca huuo sacramento, porque si le huuiera, no se podia apartar, y el matrimonio contrahido por los que no sabian el parentesco, pero no hecho con las publicaciones (aun que con las otras solenidades) tanbien es ninguno, y no se puede dispensar con el, de manera que tan poco huuo sacramen[2549]to, y el tercero caso (que es quando el matrimonio se haze por ignorancia entre parientes, con las solenidades necessarias) es tan ninguno como todos los de mas, solo difiere en que se le puede dar dispensacion, luego sigue se inconuenciblemente, que no huuo sacramento, como tan poco le huuo en los de mas a que les igualaua.

¶ El. VI Cap. tiene doctrina harto clara, y[2550] de ella tenemos exemplo en el matrimonio de Dauid con Betsabe (muger de Vrias) que mientras la tuuo robada a su marido, no pudo valer el matrimonio de Dauid con ella, y assi el primer hijo que hauia concebido, murio, y fue hauido por bastardo, mas quando cesso el impedimento de el robo, pudo hauer y huuo entre ellos matrimonio legitimo, y[2551] de el nacio Salomon (que la Escriptura llama vnigenito) porque el primero fue como no nacido, mas Salomon regalado de Dios y de sus

padres, en vida de ellos posseio el Reino. A muchos parecera dificil que yo diga, Bersabe no hauer sido pecadora, siendo de las que estan señaladas en la Genealogia de nuestro Saluador (como arriba dixe de Tamar y Raab) digo, que Bersabe solo co[2552]metio vn pecado mortal de adulterio, mas no el de homicidio, ni supo, ni entendio la muerte de su marido, porque quando auiso a Dauid que estaua de el preñada, y Dauid mando venir a Vrias de el exercito donde estaua, fue para que durmiendo con su muger, de aquel viage tuuiesse por suio el hijo de que estaua preñada, mas como no quiso, Dauid solo trato con Ioab que le pusiesse en[2553] parte donde le matassen, mas no porque su muger entendiesse en el delicto, y assi Dauid fue castigado con dos penas por los dos delictos, el adulterio, con el adulterio que su hijo Absalo cometio con sus mugeres y mancebas ante la claridad del sol, y por el homicidio fueron las otras penas que le denuncio el Profeta Natan, mas Betsabee como no tuuo culpa, tan poco se le dio pena, antes fue amada de Dios, y a su hijo (con tener hermanos maiores, y que tenian mejor Derecho a el Reino) le escogio para succession de la casa Real de Iuda. De manera que es distincto hazer vn[2554] pecado, de ser pecadora, que Dauid el mismo pecado hizo que Betsabee, y con el otros muchos y muy maiores, y la Escriptura le cuenta por justo y sancto, antes y despues de su muerte, y assi lo fue la sancta Betsabee. Hauiendo tratado de todas las sanctas glo[2555]riosas que. S. Mateo especifica, no sera justo oluidar a la santa Rut, exemplo singular de piedad, gentileza y cordura, visaguela de el sancto Rei Dauid, señalan la no por pecadora, sino porque fue Moabita, los quales eran[2556] prohibidos de ser admitidos a el pueblo de Israel, ellos y los Amoneos, aunque fuesse despues de la decima generacion, por el mal que hizieron a los hijos de Israel quando venian de Egypto, en demanda de la tierra de[2557] Promission, y por esto dixe arriba, que Amon y Moab (hijos incestuosos de Lot y de sus hijas) ellos y sus descendientes hauian sido malditos de Dios, y de las gentes, fue tanta la ira que Dios tuuo de ellos, que mando ir sobre los Madianitas (estos son Moabitas) y[2558] matar todos los varones, chicos y grandes de qualquiera edad que fuessen, y de las mugeres las que huuiessen conocido varon, y que solamente guardassen las donzellas, por ma-**[153r]**nera que a estas ni comprehendio el rigor entonces, ni la Lei despues, porque el mandar las guardar era para hazerlas de su Lei, y assi Rut (puesto que era Moabita) no era de las prohibidas recebir a la Lei de Dios, porque Donzella caso con Maalon Iudio, hijo de Eli[2559]melec y Noemi, y biuda de su marido no quiso desamparar a Noemi su suegra (como Orfa la otra nuera suia) para boluerse a sus dioses, y a su tierra y parientes, sino venirse a Iudea, donde por el derecho de la propinqui[2560]dad se caso con Booz, y sucedio en todo lo que a su suegra (como heredera de Maalon y Chelion sus hijos) se pertenecia, por no hauer ellos dexado herederos, y este casamiento no fue prohibido, ni huuo menester dispensacion (como yo arriba dixe) porque era le[2561]gitimamente hecho con Hebrea, que donzella caso con Hebreo, si la maldicion huuiera de comprehender las donzellas, mucha mas razon hauia, contra las que eran biuas a el tiempo de el pecado, que contra las que despues nacieron, y esta tengo por mejor respuesta que la que (siguiendo a otros) antes dixe. A quien no le satisfaziere, tiene el exemplo de Achior Amonita, que por hauer confessado a Dios de Israel ante Holofernes, fue admitido a el pueblo de Israel, y Lei de Dios, as[2562]si Rut le confesso siguiendo a su suegra hasta Iudea, y desamparando a sus Idolos de burleria, y por esto caso tan altamente, que de espigadera vino a ser madre de Reies, y de la Reina de todo lo criado, purissima y siempre virgen sancta Maria, a cuia sancta Concepcion tiene por patrona y titulo

el insigne Colegio maior y vniuersidad de Ossuna, y en la[2563] misma fiesta escriuo esto, en honra y defensa de su sagrado linage, si algo he hecho, sea a gloria suia, y sino he salido con mi intento, estas gloriosas santas tienen la culpa, de nome hauer recabado de su hijo precioso (padre de las misericordias) gracia para hazerlo y no yo en la poca que me dieron, no hauer la empleado como era razon.

¶ El Capitulo. VII. Contiene las diligencias[2564] que se deuen hazer con los que mudan las mugeres y casamientos con los lugares, su materia es muy practicable y esta muy mal entendida, por que ordinariamente se comete error en la execucion de el Concilio, acerca de los casamientos de los forasteros, que se casan fuera de su tierra, los Ordinarios los hazen[2565] amonestar en la propria tierra de el tal estrangero, y no miran que ni el Concilio manda hazerlo, ni haziendolo se cumple con lo que el Concilio manda, porque muchos estrangeros hai, que donde menos han tratado y biuido es en la tierra donde nacieron, y estos tales pueden ser casados en las partes donde han andado (como ordinariamente se haze) y no saberse en su tierra, por esto en el decreto que pone el Concilio de los Vagabundos, no da orden señalada que con ellos se ha[2566]ia de tener, sino que los tales no sean con facilidad recebidos a el matrimonio, sin que primero los Curas hagan diligente inquisicion de su vida, y comunicando con el Ordinario la diligencia que huuieren hecho, haian de el licencia para hazerlo. De manera que este matrimonio (de los que andan vagando de vna parte a otro) no se puede hazer sin licencia de el Ordinario. Mas en esto (como en todas las cosas) es menester prudencia y discrecion, sin la qual no se puede acertar cosa alguna, y para esto conuiene primero saber, quien son estos vagabundos de quien el Concilio[2567] trata, y de la letra de el se puede aduertir, que no trata de los forasteros naturales de otro lugar fuera de aquel donde se casan, sino de los que andan vagando de vnas partes a otras, de manera que si vn mochacho Frances menor de catorze años, vino a vn lugar de estos Reinos, donde ha biuido continuamente hasta ser grande, o maior de edad, si este se quiere casar en aquel pueblo, por natural de el ha de ser hauido para las denunciaciones, y informacion que se hiziere, y no es menester necessitarle a que traia informacion de su tierra como no es casado, pues que no lo pudo ser, ni la puede traer, ni traida importa, antes si a su tierra se huuiesse de ir a ca[2568]sar la ha de lleuar de el lugar donde ha biuido, y si este Frances que he dicho vino a la villa de Arenas en donde se crio, y se quiere casar en Vizcaia que es mas cerca de su tierra, no le han de hazer la informacion en Francia (donde es natural) sino en la villa de Arenas donde se crio, y ha biuido el tiempo que**[[153]v]** pudo ser casado, y por esta misma razon si el que es natural de Talauera, se ha criado o biuido en otras partes fuera de alli, no bastara que se le hagan las denunciaciones en su[2569]tierra, sino en la parte o partes donde ha biuido y andado, de manera que damos caso donde el natural de vn pueblo es hauido por estrangero, y por el contrario se da otro caso, donde el estrangero es hauido por natural (como por los exemplos hemos visto) y a esta causa repito otra vez lo que arriba he dicho, que esto no consiste en regla cierta, que se pueda dar, a que vno se ataque (como cauallo a arrendador) para pensar de no salir de ella, sino que consiste en prudencia y di[2570]screcion de el Cura a quien el caso se le ofrece, el qual con sana intencion lo deue determinar, y comunicar con el Ordinario lo que en el caso hiziere, y con su licencia casarlos, o dexarlos de casar. Las amonestaciones no son necessarias en la patria de los contraientes, de necessidad precisa, sino quando a el Cura, o a el Ordinario les pareciere que se deuan hazer.

¶ El Cap. VIII. es vn brauo decreto poco[2571] entendido y considerado el dia de oi, assi de los padres de hijos que se quieren casar, como de otras personas que impiden los matrimonios, los quales deuen pensar, que aunque sean personas que les tocan los que contrahen, y que sean sus proprios hijos carnales, por el mismo caso que de hecho, o dicho les impi[2572]dan el matrimonio, o los ausenten para que no lo hagan, caen en anatema, solamente podra (y aun lo deue hazer qualquiera Christiano) proponerle las dificultades que huuiere, y pedirle que las mire, mas no porque de la tal persuasion o disuasion, le de resolucion de el negocio, a que le haga, o le dexe de hazer, como si le dixesse, no os caseis con fulana, porque es pobre, o fea, o debaxa suerte o otra cosa semejante, sin duda queda descomulgado, y anatematizado. Mas si le dixesse, tantead bien este casamiento que quereis hazer, mirad los deudos que cobrais, y la hazienda que esta muger tiene, considerad lo que adelante os puede suceder, y considerado[2573]do esto hazed lo que os pareciere, esta no se podra dezir fuerça, mas en esto no se puede dar regla cierta, sino que cada vno meta la mano en su pecho, y vea lo que su conciencia le dicta, de manera que el sea juez de si mismo, porque sin dezir ni hazer nada, con solo vn mirar de ojo reprehendio y conuertio Iesu[2574] Christo a sanct Pedro, y assi puede dar a entender su voluntad, y aunque sea por via de consejo, puede incurrir en el anatema, conforme a el Refian vulgar, Ruego de el que puede mandar fuerça es. Sobre vn punto he visto dudar (que aunque ninguna duda recibe, es bien aduertir de el) y es si quando se hazen las denunciaciones de el matrimonio de algun hijo familias, y los padres, o alguno de ellos no consienten en el, si este dissenso de los padres es bastante impedimento, el Concilio claramente determina que no es impedimento,[2575] porque si quando los matrimonios clandestinos eran sacramento, el padre no era parte para impedirlo, menos lo sera ahora (aun que no venga en ello) pues hai maior pena a quien impide el matrimonio, que antes hauia, y el Concilio no distingue personas. La razon de esto es, porque assi como en la patria potestad no cae, que el padre pueda compeler a el hijo familias a tomar la muger que el hijo no quiere, assi no le puede impedir a que no tome la que le diere gusto, que el hijo es el que se casa, y ha de biuir con ella, y no su padre. Muchos padres (de hijos familias que se[2576] quieren casar sin su licencia) y otras personas en matrimonios que les tocan, quando el Curao el Ordinario anticipan el sacramento a las denunciaciones, o las remiten por el peligro quo se espera, suelen formar quexa de ellos, diziendo que no guardan la forma de el Derecho, en hazer agaçapadamente, y a escondidas el matrimonio que deue ser publico, y muchos Curas y Ordinarios (a quien se pide esta remission) no la quieren dar por el mismo inconueniente, sino que se baga el matrimonio con la solenidad que manda el Concilio. Absolutamente se ha de tener, que[2577] el Cura o Ordinario que haze esto postrero, peca mortalmente, y como impedidor de el matrimonio, incurre en el Anatema de el Concilio. La razon es, porque el Cura es ministro de el sacramento, y assi como a ninguno que se le pida (estando en estado de rece-**[154r]**birle) se le puede negar, esta obligado, no solamente a no impedirle, mas aun a procurar con todas sus fuerças, que el sacramento se haga, y si diere de ello noticia a quien lo pue[2578]de impedir, peca mortalmente, y es Anatema, como si el lo impidiesse, pues da causa a que otro lo impida. No digo yo ni quiero que[2579] el sacerdote sea casamentero de nadie para concertarlos (que esto assi como es distincto de el sacramento, es ageno de su oficio) sino que quando los que se han de casar entre si estan concertados, no vse el de su oficio (y de el poder que le da la Iglesia) para desconcertarlos, ni sea tenaza o instrumento con que el demonio saque la brasa de la discordia

que el Concilio quiere amatar, y sea como Iudas, que torcio el oficio de el Apostolado, para[2580] vender a quien se le dio, y ser instrumento de los que quitaron la vida de el cuerpo, a quien le dio el Apostolado por medio, para que el consiguiesse la de el anima, porque si no fuera Apostol, no supiera las entradas y salidas de su Maestro, ni el lugar donde oraua, ni fuera admitido a su sancto beso. Todo esto haze (y tan Iudas es) el que vsa de el sacramento, para otro efecto de el que fue instituido, o para otros efectos humanos. Respondera[2581] me alguno, que no pecara el cura que no quisiere hazer matrimonio sin las denunciaciones, y si mientras se hazen, el matrimonio por otra via se impide, no sera a su culpa, pues el no excede de la forma de el Concilio, el qual no le obliga precisamente, a que remita la publicacion, o anticipe el sacramento. Digo, que[2582] comete el mismo pecado que he dicho, y demas de el pecado esta obligado a restitucion a la parte que es priuada de el matrimonio, de todo lo que por el podia conseguir, porque dandole el Concilio (como le da) orden para quando se presume que hai peligro de impedirse, esta obligado a tomarla, so pena de pecar y no reuelar lo que se le comunicare, hasta que el sacramento este hecho

¶ Otro impedimento suele hauer en los ma[2583]trimonios, tanto mas perjudicial, quanto es mas honesta la capa con que el Demonio le reboça, y es quando mas no pueden hazen que se meta el vno en Religion (si el matrimonio no es consumado) el principal que lo haze no peca, porque dandole como el Derecho le da licencia para ello, no viene en consideracion la causa porque se haze, sino el efecto que es permitido, mas el que se lo aconseja, ninguna duda hai sino que peca mortalmente, haziendolo porque el matrimonio se impida, porque lo mismo es hazer mal porque venga[2584] bien, que hazer bien porque venga mal, y lo vno y lo otro es igualmente prohibido. Adam buena cosa buscaua en buscar la sabiduria, si fuera por medios licitos, mas puso medio ilicito que fue la inobediencia. Saul quando guar[2585]do (contra el mandamiento de Dios) los ganados de Amalec, para sacrificio eran, que es cosa justa y buena, mas tomo por medio la inobediencia, de manera que no se ha de hazer mal, aunque de el se espere (y se tenga por muy cierto) mucho bien. Por la misma razon, no se ha de hazer bien porque venga mal, el Demonio hazia a la muger de Pilatos, que[2586] abogasse por nuestro Saluador contra los Iudios, esto sancto era y bueno, mas hazialo, por estoruar el bien que de su sagrada passion nos venia. Iudas buena cosa aconsejaua, en que se hiziesse limosna los pobres, mas era para tener el que hurtar, de el dinero que se hiziesse de el vnguento de la Magdalena. Lo mismo es en nuestro caso, la Religion (que este aconsejador toma por medio de el impedimento) santa cosa es y excelente, mas el ruin medio a que el la endereça, le haze que peque mortalmente, y sea como Iudas que se metio en el infierno, para que nosotros pudiessemos entrar en el cielo, no hai obra tan buena de[2587] por si, que hecha por mal respecto no se haga mala. Santo es y bueno el Euangelio, mas, quien vsa de el para hechizerias, mas peca que si pusiera vna plana de Amadis, lo mismo es de el aiuno, y de la missa, si mal vsan de ello. Concluio, con que el mal fin estraga el buen medio, como el mal fin no basta a abonar el medio que de si es malo.

¶ El CAP. IX. trata la materia (que vulgar[2588]mente llaman) de las Velambres, o Velaciones, las quales no se oueden hazer en los tiempos que el decreto señala, y en los de mas tiempo se pueden hazer, puesto que de Derecho antiguo hauia mas tiempos prohibidos para las Velaciones, lo qual restringio este decre-**[[154]v]**to a el tiempo en el contenido. Las Velaciones son lo mismo que en otras partes llama el Concilio Bendiciones, llamanse

Velaciones, porque entre los Gentiles la donzella que[2589] sacauan de casa de sus padres para casar, la sacauan cubierta por la honestidad y verguença que ella tenia de mudar estado, y hazian vna manera de fuerça, porque fingian que salia de mala gana, y hazia resistencia, como las Sabinas quando Romulo y los Romanos las robaron para casar con ellas, y a el cubrir llaman en Latin, Nubere, de do viene Nuptiæ[2590] por las Bodas. y Velare, y de ay viene reuelar (que quiere dezir descubrir) y por esto se llaman Velaciones, y la santa madre Iglesia mudo aquella cerimonia de la Gentilidad, en que quando lleuan alguna desposada a dar las bendiciones, por su honestidad la lleuan con vn velo (que nuestros antiguos Castellanos llamauan Antifaz) delante de el rostro, y yo me acuerdo quando se vsaua en mi tierra, y ahora no se vsa, mas quando dan a los nouios las bendiciones, les echan vn velo a el varon por los hombros, y a la muger por la cabeça en señal de lo antiguo. Assi mismo se llaman Bendiciones, porque bendize el sacerdote a los nouios, lo qual tuuo origen de el Testa[2591]mento viejo, donde sus padres y hermanos bendixeron a Rebeca quando la embiauan con el sieruo de Abraham, para casar con el Patriarca Isaac, y Laban bendixo a sus hijas mugeres de Iacob, y a Booz su pueblo, y assi mismo el Psalmo de Dauid que contiene las bendiciones de los casados, de quien tuuieron origen estas bendiciones, aunque tambien las hauia entre los Gentiles conforme a sus ritos. Mas ninguno se engañe teniendolas por[2592] sacramento, porque no lo son, sino cerimonia de la Iglesia, que el sacramento no consiste sino en el desposorio (como arriba he dicho) y para el desposorio y sacramento de el Matrimonio, no hai tiempo ni lugar limitado, sino que en todo tiempo y lugar se puede hazer, y hecho sera sacramento, mas las Bendiciones o Velambres, no se pueden hazer si no es en la Iglesia, y en tiempo no prohibido.

¶ Esta es la declaracion de los decretos de[2593] el sancto Concilio Tridentino, con tanta fieldad traduzidos, quanta a mi fue possible, y quanta vera el que con el Latino lo quisiere conferir, que a causa de ser la materia tan importante, y tan nueua (respecto de el Derecho antiguo que corrige) no me atreui a abreuiarlos coma en las de mas Leies he hecho, sino proponer la letra (sobre que fundo la disputa de mis razones y argumentos) dexando a el Lector la misma libertad para juzgar mi escriptura, que yo me tome para juzgar las de otros, y para decidir lo que ellos aun no hauian tocado. Ahora que (si no me engaño) tengo echados firmes fundamentos en esta materia, proporne al fin, lo que a el principio suelo proponer en otros Contractos, la naturaleza de este sancto Sacramento de[2594] el Matrimonio de los Christianos, y sus marauillosos efectos, la proporcion que tiene con el Matrimonio de la Lei vieja, y de las otras gentes, si es dissoluble por poder humano? y si no lo es, que razon hai para ello, Materia altissima por nadie tocada quanto mas demonstrada, como yo (mediante la gracia de Dios) pienso demonstrar, y tan profunda,[2595] que ha menester por presupuestos y euidenciales, todo lo que hasta aqui se ha tratado, y incidentemente, de passo tocare el neruio donde esta la fuerça de el poder de el Papa Apostolico, estendiendo algo, lo que arriba tengo no mas de apuntado. A el Lector pido atencion, sino para que aprenda mi doctrina, alomenos para que juzgue mi promessa. Los Iureconsultos Griegos diuiden los Contractos, en Dipleuros y Monopleuros, Dipleu[2596]ros (que los Latinos llaman vltro citroque obligatorio) quiere dezir de dos costados es el que produze dos obligaciones, vna de cada parte de los contraientes, este llame yo arriba Doble, como es la Vendida, que nace obligacion en el comprador para pedir la cosa comprada, y en el vendedor para pedir el precio de la cosa vendida. Monopleuros (que[2597] significa de vn costado) es el que yo llamo senzillo, quando no hai mas de vna

obligacion, como en el Deposito, no nace mas de vna obligacion en solo el Depositario, de boluer la cosa depositada a cuia es, quando se la pidiere, y contra el que deposita, ni antes ni despues de el Contracto huuo obligacion, por donde pudiesse ser conuenido. Ya arriba declare**[155r]** que cosa es el Matrimonio, y como es contracto Real, porque el marido da a su muger el[2598] cuerpo (que es cosa) y al tanto la muger a el marido, assi como el que vende su persona, o la alquila, no se dize hazer contracto personal, sino Real, porque contracta cosa (que es su propria persona) assi es en el matrimonio, y es Dipleuro, pues hai en el dos obligaciones, mas por el mismo caso forçosamente hauremos de confessar, que cada Acreedor de ellos puede remitir a su obligado la obliga[2599]cion que contra el tiene, y como de comun consentimiento conuinieron en hazer el Matrimonio, con otro nueuo consentimiento pueden conuenir en deshazerle, y sera deshecho. Esto mismo prueuo por razon natural, confirmada por la sagrada escriptura, el Contrato naturalmente ha de ser igual a entrambos contrahientes, y de vn mismo derecho, y assi ha de ser el matrimonio igual a el hombre y a la muger, no mas priuilegiado el vno que el otro, pues[2600] Iacob quando se caso con Lia, no se dio tan por suio, que no pudiesse despues dar se a Rachel quando caso con ella, ni de tal manera se dio a Rachel, que no pudiesse dar sea Lia, a quien primero se hauia dado, y esta entrega no era fingida ni injusta, pues fue marido de entrambas por aprouacion de dos. De esto se sigue inconuenciblemente, que el matrimonio es contracto dissoluble, subjecto a la voluntad y disposicion de las partes que le han contractado, y que la muger, puede tomar otro marido en compañia de el que tiene, como el marido tomo otra muger, en compañia de la que tenia, y quando alguna diferencia queramos poner (por razon de nuestra Lei) ninguno podra negar, que el fin de la Ca[2601]stidad, y de la Virginidad, no sea de mucha mas perfecion que el de el Matrimonio, el Papa puede absoluer de aquel Voto (aunque sea solene) como hizo a la Reina Doña Costança siendo monja professa, para el reino de Sicilia, y a el Rei don Ramiro de Aragon Monge professo para el reino de Aragon, sin ellos[2602] pedir lo (antes contradiziendolo) les dio licencia para casar, y se casaron, porque (hauiendo la misma necessidad de succession en otro Reino) no disoluera vn matrimonio hecho, veniendo las partes en ello? pues Dios le tiene dado su poder en la tierra, Estos Argumentos (que no son de cumplimiento) gustara mu[2603]cho echar en el corro sin respuesta, para exercitar los ingenios de los mui estirados, dificultad creo que tuuieran en sacarme, o en sacar se de la que les he puesto (no porque yo fie de mi ingenio mas que de su doctrina) sino por que ellos van sobre presupuesto falso, que hazen nuestro Matrimonio Contracto, y dan de el proporcion a el Matrimonino de las otras Gentes, lo qual es falsissimo, porque nuestro Matrimonio es Sacramento, y el Sacramento es cosa sobre natural, y no puede tener proporcion con cosa natural, aunque se funde en ella, el sacramento de el Baptismo (que en Griego significa mojamiento) lauatorio es, mas[2604]no le contaremos entre los Lauatorios. El. S. Sacramento de la Eucharistia, manjar es, y comido fue en su institucion, y comido ha de ser para que haga su efecto, mas no le contamos entrelos manjares, y esto era lo que los Iudios tenian por impossible, assi el sacramento de Matrimonio en contrato se funda, mas no es contracto ni se puede contar entre ellos.[2605]

¶ Todo Contractio humano (como hemos visto en el Prologo de el. II. libro) tiene dos extremos, que aun que sean muchos los contrahientes, se resueluen a dos, como si en vna compañia de seis compañeros, que ganan partes diferentes, cada vno se opone a los otros cinco, que hazen el otro extremo, y son obligados a darle su parte, y el a ellos la otra parte, para

que la partan entre si, como si todos fuessen vno, y assi haze cada vno por si el otro extremo. ¶ Lo mismo es en la Vendida. Diez hijos de Iacob vendieron a Iosef a los Ma[2606]dianitas (que eran muchos) mas todos ellos hizieron vn extremo, y los hijos de Iacob hizieron el otro. El contrato se compone de dos correlatiuos que se infieren por contradicion, y no puede vn contradictorio tener mas de otro opuesto, ni menos, y assi no puede en el Contracto hauer mas de dos extremos, y en el[2607] Matrimonio de el Derecho natural (que es el de los Animales, y de el hombre en quanto vn animal de ellos) hai los dos extremos, que son el macho y la hembra, en estos bien se da contrato, y como por su voluntad se haze, por la contraria se deshaze, y en todas leies (fuera de**[[155]v]** la Christiana) siempre fue, y es permitido, que el vno se aparta de el otro quando le esta bien, esta es la naturaleza de el otro Contracto de Matrimonio. Vengamos ahora a la Naturaleza de el Sacramento, digo que de su substancia[2608] tiene tres extremos, y le podemos llamar Tripleuro (que quiere dezir de tres costados) porque cada costado produze su obligacion en fauor de los otros, y aquiere contra cada vno de los otros su Action, y como qualquiera falte, falta todo el Contracto. El Varon es el vn extremo, el otro es la Mu[2609]ger, el tercero es Dios. El hombre promete a Dios, y le entrega su persona para con aquella muger sola y no otra. La muger promete otro tanto a Dios con aquel hombre, esto es lo que arriba dixe que el Matrimonio es Contracto Real. Dios es el otro extremo en este contracto, y da de su parte dispensacion de el precepto que tiene puesto, de no fornicar, y haze que donde el Aiuntamiento[2610] carnal (de Derecho diuino y natural) era pecado mortal, se torne en obra meritoria, y sacramento que confiera gracia, esto es lo que Dios pone de su casa, y assi el hombre y la muger no pueden (como entre los infieles) por consentimiento deshazer el Matrimonio, porque su consenso no puede perjudicar a el de[2611]recho de el otro tercero (que es Dios) que recibio la estipulacion de el Contracto, y tiene su proprio caudal puesto en el, que es la gracia de su Sacramento, lo que es de ellos, entre si, bien pueden los casados remitirlo ahora (como en la lei vieja, y entre las Gentes) que es el Aiuntamiento carnal, y de comun consentimiento le pueden entre si renunciar, con que sea para biuir en continencia, mas no para biuir con otra persona, porque esto seria contra la promessa que hizieron a Dios, que es el tercero contraiente, y si el vno quisiesse contra voluntad de el otro ser continente, no puede: porque era quitarle su derecho, esto es lo que se llama Deuda Matrimonial, porque es[2612] Derecho deuido de parte a parte, si vno se hallasse indispuesto, que no pudiesse pagar la deuda por su propria persona, no podra pagarla mediante otro, ni la otra parte pagarse de su mano si no le pagan, por que ya este Derecho es de otro tercero que es Dios, a el qual (en pago de el sacramento que puso de su parte) se le prometio castidad conjugal, para que no se pagasse esta deuda, sino cada vno por si, ni se pagasse de otra mano (y de aqui se llaman los parientes Deudos, y Deudo el parentesco) porque[2613] tiene origen de esta deuda (que las Partidas llaman Deudo) de manera que naturalmente este sacramento es indissoluble, por que siempre queda (por lo menos) el derecho de vno de los tres, que no se puede remitir. Contra[2614] esto Replico, que aun que assi sea, el Papa como remite el Voto solene de Castidad (que es derecho de Dios solo) tambien podra remitir el derecho que Dios (como tercero principal) tiene en quel Matrimonio, si los otros dos contrahientes vienen de conformidad en ello. Esta es vna fortissima replica, sino estuuiera respondida en el Euangelio, que Dios[2615] el poder generalissimo que dio a su Vicario, en solo este caso se le limito, mandandole expressamente, que el Hombre no aparte

lo que Dios aiunta. Grandes mysterios encierra esta auctoridad, y bien poco aduertidos, y el mas admirable es, que por ella declaro nuestro señor Iesu Christo, el matrimonio de su sancta lei ser Sacramento (que esto significa aquella conjuncion de Dios) y por esto le quito[2616] el Repudio, que en el Matrimonio de las otras leies y Gentes es permitido, por que tienen origen de el matrimonio de Adam, el qual fue Contracto, mas no sacramento, como el sacerdocio de Aaron, tan poco fue Sacramento, fueron figura delos Sacramentos de Matrimonio y sacerdocio que ahora tenemos. No se que le parecera a el Lector de esta Razon,[2617] (que tan encarecida le propuse) de mi se dezir, que todas quantas razones para esto ponen los Sanctos y los Doctores, las esperare en la capa, y respondere con facilidad, y a esta que he propuesto, no se la hallo, no se si otros la hallaran. Adelante declarare otros vsos singulares a que sirue, por tornar a la Materia. De esto queda respondido a la Question que[2618] arriba puse de el Matrimonio de futuro si engendraua alguna Obligacion, y si el Iuez Eclesiastico puede compeler a las partes, que le contrahian de presente en haz de la Iglesia, y ante todas cosas pido a el Lector, que no me culpe de que salpico los argumentos,**[156r]** desmembrando las respuestas, de las Oposiciones, por que todas estas Questiones son en[2619] si tan connexas (antes por mejor dezir son tan vnas) que no se pueden diuidir, sino que los medios con que se responde a la vna, se comunican con la otra, mas si todas las Questiones se resoluiessen a vna, y se pusiessen por corolarios, o dependencias della, como para mi fuera de maior descanso, creo que para el Lector fuera de mui maior confusion y[2620] dificultad, assi aduierto que estos medios que ahora porne, prueuan inconuenciblemente lo que alli dixe, sino que alli hable de el derecho de la parte que prometia, y con la parte misma, a qui hablo con el Iuez, y de lo que ha de hazer, y porque, y digo en Resolucion,[2621] que ningun Iuez de el mundo puede compeler a vna parte, a que se case, ni tome Religion, ni otro estado, por quc este Acto es de animo libre, y esta en el animo, el qual a ninguno es subjeto, ni sobre el tiene jurisdicion otro que Dios, que le hizo, y con hauer le hecho de nonada, no quiere (por su infinita bondad) forçarle, sino mouerle quando el es seruido, por conseruarle su libertad (que es lo que llamamos libre aluedrio) pues si Dios[2622] no fuerça a el hombre, por que le ha de forçar el hombre, que ni le hizo ni le crio? assi para el Matrimonio quiere que tenga entera libertad. Diran me a esto, pues como vemos condenar a muchos que nunca entraron en Religion, que entren en ella, y biuan reclusos? y[2623] a otros Apostatas tornan a la Religion? y a otros hazen que se casen, con pena que les ponen, a cada miembro respondere por si. A el primero digo, que a aquel que recluien, no le hazen que sea Religioso, sino dan le la vida y estrechura de la Religion por pena, pero su animo (que es donde consiste el ser Religioso) tan libre se queda, como antes se estaua.[2624] A lo segundo respondo, que a el que tornan por fuerça a la Religion que professo, no le quita el Iuez su libertad, por que el proprio Apostata (quando hizo profession) se la quito, y quitada por el, no le hazen de nueuo Religioso, sino bueluen le a la vida que escogio, y executan su propria voluntad del, la qual el no puede tornar a reuocar, que la libertad de el Aluedrio, no consiste en querer oi, y desquerer mañana, sino que cada vno mire lo que promete, y piense que si vna vez cerro lu voluntad para la Religion, o para matrimonio, o para qualquiera voto, o estado, y la nego para lo contrario, que quien le haze cumplir lo que prometio, executa su voluntad de el mismo, y no viene contra ella. Esto mismo es es en el casado, que se case (como dizen) pla[2625]çamente, no le compelen a el Matrimonio, sino que declaran que el

Matrimonio esta hecho, y (como a el Apostata) le compelen a lo extrinseco y accidental, que es la vida maridable, la qual aun que sea efecto de el Matrimonio (como hemos visto) es muy distin[2626]cto de su substancia, que solo consiste en el consenso que es parte de el animo. Estemos a cuenta, vn Prouisor y yo en el caso de Domingo y Catalina, aquel Matrimonio, por la promessa, o era contrahido, o no? si era contrahido, ya daremos (contra el Concilio) caso, en que las partes pueden (sin clerigo) contraher matrimonio vtil, y que haga sacramento, y assi el Concilio no terna autoridad, que es falsis[2627]simo; pues si el matrimonio no esta hecho (como realmente se ha de dezir) en que pone la fuerça de el mandar que se casen, o enla promessa simple, o en el juramento? en la promessa no puede, por que tiene Textos expressos[2628] contra ello, y lo mismo en el juramento, que es de ningun efecto, pues si esto era de Derecho antiguo (en cuia disposicion quieren que haia quedado) que sera ahora de Derecho de el Concilio? Esta razon y autoridad ninguna respuesta recibe, y la que sigue a esta no se a quien no conuença. El Concilio (donde quiera que hai temor que el Matrimonio se impida) manda que luego se celebre, y des[2629]pues de celebrado se hagan las denunciaciones, pues huuiera algun remedio, para obligarlos contraientes, a que queden obligados entre si antes de celebrar se el sacramento, el Concilio le vsara, para no venir contra la forma que tiene dada, y pues no le hallo, sino que dispensa con la forma, para que le busca nadie? sino es para incurrir enel Anatema de el Concilio, y forçar el Sacramento, pido a el Lector que rumie consigo estas dos razones,[2630] y en pago de ello, le dare demonstrado que Sponsalia y Matrimonio es todo vno, y que**[[156]v]** no se puede arguir de lo vno a lo otro, por ser vna misma cosa. Ei Titulo de Sponsalibus (en las Decretales) pone por vna misma cosa, Sponsalia de presente y Matrimonio de presente, y esto ninguna duda recibe, ni hai quien lo niegue, pues quitemos a entrambos aquella palabra (presente) que en entrambos es igual (porque es vna misma cosa) luego lo que queda es igual, por que si de dos quantida[2631]des iguales se quita igual quantidad, o vna misma, lo que queda es igual, es verdad que esta razon no recibe respuesta, ni aun se le puede imaginar, y assi Sponsalia y Matrimonio (que es lo que queda quitado el, presente) es entre si igual, y vna misma cosa. Esta misma Demonstracion se haze en lo de futuro. Ahora[2632] esta claro el error y Paralogismo que hazen, porque arguien de Sponsalia a Matrimonio, como de cosas distinctas, y realmente lo son, como su ignorancia lo haze, por que argiuen de Sponsalia de futuro, a Matrimonio de presente, y no miran que es lo mismo, que si argumentassen de Sponsalia de futuro a Sponsalia de presente, pues Matrimonio y Sponsalia es todo vno, la Aplicacion esta muy clara: Mas que diremos de la segunda muger que se[2633] casa con este hombre, si casandose con el peca mortalmente? por que parece que concurre con el en el pecado, y que es obligada a restitucion a la primera, a quien quita su marido. Digo que aun que esta segunda muger sepa lo que passo con la primera, no peca en casarse con el, porque la primera ninguna cosa tenia en este hombre, luego no le puede ser quitado,[2634] porque la priuacion presupone habito, y para priuarle de el, hauia de ser suio, lo qual no es, y por el consiguiente, la que le toma no le priua del, y casandose con el, no se sigue que por esto dexa el de casar se con la primera, pues se podia casar con otra, o no casarse, y assi la segunda muger no peca, pues con su hecho a nadie haze agrauio, sino fuesse quan[2635]do esta segunda muger persuadiesse a el hombre, o fuesse parte con el, o pusiesse medios (publicos, o secretos) para que el quebrasse a la primera su promessa, por que en tal caso pecaria mortalmente, por razon de ser causa ella de pecado, mas

no en quanto a el matri[2636]monio, porque de la misma manera pecaria qualquiera amigo, o persona que aconsejasse a este hombre, que no cumpliesse la palabra primera, y el tal amigo, o persona no pecaria en quanto a el matrimonio. De esta respuesta mia nace respuesta a vna dificultad (que[2637] se me podria oponer) si antes de el Concilio Tridentino, el que se casaua clandestinamente, y despues contraia otro matrimonio publico, pecaua mortalmente, y ahora despues de el Concilio, el que no cumple el matrimonio (que promete clandestinamente) y passa a el segundo matrimonio publico, tambien peca mortalmente, luego el Concilio ninguna nouedad induxo con su decision, alomenos en el Fuero de la conciencia, por que en el exterior ya se sabe que no puede ser compelido a que la cumpla. A esta dificultad (que es llaue y conclusion de toda la materia) digo que[2638] en el fuero de la conciencia induxo el Concilio muy grande nouedad, tanta como en el exterior, porque el que contraia Matrimonio clandestinamente antes del Concilio, y despues de aquel Matrimonio contraia otro, pecaua mortalmente contra el Matrimonio, que era casado con dos mugeres, y cada vez que con la segunda muger se aiuntaua, cometia pecado de adulterio, y era obligado a la Restitucion de su persona a la primera muger, y restituirle todos los bienes que si fuera su muger le percenecian, y perpetuamente estaua en pecado mortal, y lo que mas es, que aun que la primera muger quisiesse, no[2639] le podia remitir aquella restitucion (que estaua el marido obligado a hazerle de su propria persona) y cada pecado destos, y cada aiuntamiento carnal de el segundo Matrimonio, es pecado principal por si, y no subjecto vno a otro, ni el vn pecado es parte del otro, y todos estos pecados son fundados en otro[2640] pecado maior, que es, el ser casado dos vezes, el qual es pecado continuo, y de el no podia ser absuelto, mientras no le dexasse, y saliesse del, aun que no cometiesse esto tres pecados distinctos, ni por el se le podia poner penitencia, porque la penitencia presupone ab[2641]solucion. Absolucion no puede hauer donde hai pecado continuo, en que el pecador se queda, mas en el pecado que se da en el segundo exemplo quando el que despues del Con-**[157r]**cilio promete de casarse con vna, y se casa despues con otra, y no hai mas de vn pecado, que[2642] es el no cumplir la palabra dada, y puede ser absuelto del por que es pecado suelto, en que no hai continuacion de pecar, sino arrepentido del, y confessado, queda capaz de la absolucion, coma si le absoluieran de vn homicidio, o otro pecado en que no perseuera, y hecha penitencia de aquel pecado, no queda aquella continuacion del pecado (que en el primer exemplo) ni aquella perseuerancia de estar siempre en pecado mortal, y nadie[2643] se engañe con el Concilio, pensando hallar en el cueua para sus pecados, porque el Concilio vino para quitar los que antes hauia, y la ocasion de pecar para adelante, y no para ser instrumento de pecar, y quien dixere palabras a el viento, o engañare a otro tercero, por pensar que aun que prometa de casar, que queda libre para no casarse, peca contra el[2644] Spiritu sancto porque vsa de el sancto Concilio para engañar a otro, y piense que es vn pecado grauissimo, del qual Dios (que es el luez de los coraçones de los hombres, y de todo lo oculto que en ellos se fabrica) le pedira estrecha cuenta en el otro mundo, y en este le castigara, como vemos que castiga a los que vsan de sus sacramentos (o de las cosas sagradas) para efectos contrarios, de lo para que ellos se instituieron, assi echo a açotes con ira los que en el templo vendian, y comprauan, porque aquella casa de oracion no era instituida para Lonja de mercaderes, sino para palacio dela gloria de Dios. Esto es en quanto[2645] a la parte que engaña: cuia culpa assi como es digna de reprehension, constantemente digo, que es maior culpa la de quien se dexa engañar, porque

Dios auisa a todos, y por el y como el mismo nos esta dando bozes el sancto Concilio, y esta es la respuesta que dio a el rico auariento, quando le pedia que embiasse a auisar a sus hermanos que estauan en el mundo, delo que en el orro passaua, respondiole que ya tenian aca Profetas y escripturas, que no hauian menester nueuo auiso, Adam[2646] por excusa de su pecado dio el dañador, y dixo gue su muger se lo aconsejo, Eua tambien dio el dañador, y dixo que la Serpiente la hauia engañado, mas todos tres fueron malditos, por que la culpa de cada vno, que era bastante para condenar le por su pecado, no lo era para excusar el ageno, en donde Dios les hauia mandado lo que hauian de hazer; Assi en nuestro caso el S. Concilio absolutamente quita todos los Matrimonios, y promessas, fuera de la orden que el da, y aun (para que ninguna excusa contra el haia) no se contenta con[2647] que sea vna vez publicado, sino que despues de la general publicacion (que basta en todos los Decretos y Leies que se promulgan) manda que entre año se torne a publicar en cada parrochia, todas las vezes que a el Ordinario le pareciere conuenir, pues que excusa hallaremos (que buena sea) contra esta voluntad de el Concilio? ninguna alcanço, sino que cada vno huelga de ser engañado en lo que le da contento, y vsa de el Concilio para capa de sus apetitos, fiel es Dios que a nadie tien[2648]ta en mas de sus fuerças, a nadie engaña, ni de nadie puede ser engañado, el sea loado, y su sancto nombre bendito y ensalçado, que por[2649] su infinita bondad me ha sacado de tantas honduras, en que la profundidad de la materia me ha forçado a entrar, plega a su diuina magestad haia sido feruido, que el fruto de el Le[2650]ctor iguale a mi trabajo, y que yo en seruicio suio haia acertado. Ahora se siguen las leies de el Reino, que hablan delos Matrimonios, dexadas todas las inutiles y corregidas por el Concilio, puesto solo aquello que se puede poner en platica, sino es quando lo corregido (por respecto de algun principio, o doctrina vniuersal) es de algun fructo.

De el Sacramento de Matrimonio.

TIT. II.

CAP. I.

MAtrimonio es aiuntamiento de[2651] marido y muger para biuir siempre en vno, y no se departir, guardandose lealtad el vno a el otro toda su vida, llamase assi y toma nombre de la madre, por que aun que el padre es principal en engendrar los hijos, la madre lo es en criarlos, y de quien ellos para su criança tienen mas necessidad.

[[157]v] CAP. II.

ESte sacramento del Matrimonio, instituio[2652] Dios en el paraiso terrenal, antes que Adam y Eua pecassen, quando estauan en estado de gracia, y les dixo, creced y amochiguaduos, henchid la tierra, fue establecido por dos razones, la vna para que creiesse el linage delos hombres, la otra para excusar el pecado de la fornicacion.

CAP. III.

EL consentimiento solo es el que haze[2653] el Matrimonio, por manera que aunque haia palabras exteriores de consentimiento, sino tuuiesse el que las dize voluntad de contraherle, no seria Matrimonio, puesto que la Iglesia (que juzga solamente de lo manifiesto) le juzgaria por tal, mas en conciencia y ante Dios (que sabe los coraçones) no lo seria, y por esto son necessarias las palabras, no por si, sino en quanto muestran el consentimiento de el que las dize, y por esto si alguno delos contrahientes fuesse mudo, o sordo que nada oiesse, ha de hazer señales (por donde conste de su entendimiento) que hagan el mismo efecto que las palabras.

CAP. IIII.

EL matrimonio primero (aun que no se pue[2654]da prouar) si verdaderamente fue matrimonio, es el verdadero en quanto a Dios, aun que no haia prouança, y si entrambas partes le conociessen, valdria su confession, mas si a alguno de ellos se le prouasse otro matrimonio, el prouado se preferira a el matrimonio conocido, porque la Iglesia no juzga sino delo manifiesto, mas la conocencia hecha por los casados para se partir (como si dixessen que eran parientes, o cuñados, o otro impedimento) no valdria, si juntamente con la confession de ellos, no huuiesse prouança del tal impedimento, o fama publica, aun que bien vale la confession del adulterio sola, por que no es para apartamiento del matrimonio, sino en quanto al aiuntamiento carnal.

CAP. V.

DE este consentimiento Matrimonial na[2655]cen tres cosas. Fe, Linage, y Sacramento. Fe es, lealtad que el vno esta obligado a el otro, Linage, son los hijos que se engendran, Sacramento es, no se poder apartar los que Dios aiunto, que aun que por el Adulterio y otras causas se haga diuorcio, y se aparten para no biuir en vno, no por esto se deshaze el matrimonio.

CAP. VI.

EL sacramento de el Matrimonio es de tan[2656]ta fuerça, que vna vez hecho, no se puede deshazer por ningun caso que sobreuenga, aun que fuesse tal que antes que se hiziesse le podia impedir, como si alguno de los casados se hiziesse Moro, Iudio, o Herege, o si huuiesse otro menor impedimento, si hiziesse adulterio, o cegasse, o gafo, se puede apartar para no estar con el, mas no deshazerse el matrimonio, y quedaria obligado el que dellos fuesse sano a mantener al otro, y seruirle en las otras cosas, y aun aiuntarse a el para cumplir el deudo, sino huuiesse el tal gafo de biuir comunalmente con los otros gafos, y si hijos huuiessen, deuen biuir con el sano, por el peligro dela contagion. Y es de tanta fuerça el Matrimonio que ninguno dellos tiene libertad de disponer de su cuerpo para orden, o otro voto, sin voluntad de el otro, y el que no diesse el deudo a el otro, deue ser apremiado a ello. Y es de tanta fuerça, que aun que la muger fuesse mas vil, casando con Rei, o qualquier dignidad de Conde, o otra, la deuen llamar Reina, o Condessa, aun que embiude (sino casare con otro de menor guisa) ca las honrras, y las dignidades delos maridos han las Mugeres por razon

dellos, y sobre todas es que los hijos que nacen dellos (biuiendo de consuno) son tenidos ciertamente por hijos dellos, y deuen heredar sus bienes.

CAP. VII.

LOs Clerigos han de dar las bendiciones[2657] de el Matrimonio a los que casan, aun que el vno, o entrambos sean biudos, porque las tales bendiciones no son sacramento, sino oraciones que se siguen a el sacramento, y el derecho que manda que no se den a el que casa segunda vez, se entiende si es biuda la primera muger con quien conforme a derecho es casado.

CAP. VIII.

EL que tiene aiuntamiento con su muger[2658] con intencion de hauer hijos, o por satisfazer a el otro que lo demanda, no haze pecado, mas si es por cumplir su apetito, es pecado venial, y si toma letuarios, o cosas para tener el apetito, es pecado mortal.

CAP. IX.

[158r] LOs sieruos siendo Christianos pueden ca[2659]sar y contraher matrimonio (aunque lo contradigan su señor o señores) y lo mismo entre el esclauo y libre, si (a el tiempo que se contrahe) el libre sabe el estado de el otro, mas si casandose persona libre con esclaua en presencia de su señor (teniendola a la tal persona con quien casa por libre) y el señor calla: la tal persona esclaua consigue su libertad mediante el matrimonio, mas no por esso vale el matrimonio, Lo mismo es, si el señor franqueasse expressamente a el tal esclauo o esclaua, no valdria el Matrimonio, Los señores de esclauos casados en vno son obligados a no venderlos donde el matrimonio se impidiesse, y por la misma orden, los esclauos estan obligados a seruir a sus amos como de antes, y a titulo de el matrimonio no les hazer falta, y si durante el matrimonio se mouiesse contra alguno de ellos pleito sobre su libertad (hasta que la causa este fenecida) no puede deshazerse el matrimonio, y estan obligados a darse la deuda matrimonial la vna parte a la otra, como de antes que el pleito se començasse.

CAP. X.

SIendo dos esclauos casados, si el señor de [2660] el vno le llamasse a el tiempo que su muger le pidiesse la deuda, esta obligado a acudir antes a lo que su señor le manda, que a su muger, si no fuesse quando se temiesse que ella haria algun desuario con otro, Si los esclauos son de señores departidos, y el vno de ellos quisiesse vender a su esclauo en otra tierra, deue compeler la Iglesia a el otro señor, que venda a su esclauo en la misma tierra, de forma que no se departa el matrimonio, o que el vno los compre a entrambos, y si en esto no se diere corte, la Iglesia lo deue comprar, por que marido y muger no biuan departidos.

CAP. XI

SI el marido libre se quisiesse vender por[2661] esclauo (para participar de el precio que por el se diere, en la forma que el libre se puede hazer esclauo) su muger le puede sacar de seruidumbre si quisiere, por que ha derecho en el, y por la infamia que a ella y a sus hijos se les seguiria.

CAP. XII.

PAra contraher matrimonio es menester[2662] que el varon haia por lo menos quatorze años, y la muger doze, y menos de esta edad no se puede contraher matrimonio.

De los Impedimentos de el Matrimonio.

TITVLO. III.

CAP. I.

TOdo impedimento Natural o Le[2663]gal, o enfermedad, aunque sea tal, que sucediendo antes de el matrimonio, le basta a impedir, y hazer que sea ninguno, si despues de hecho el matrimonio sobreuiene el tal impedimento, no le deshaze, ni impide su fuerça.

CAP. II.

LOs impedimentos que estoruan el ma[2664]trimonio son. XV. cada vno de ellos opuesto a qualquiera de las partes que le quieren contraher, impide el matrimonio que no se haga, y a el que esta hecho le deshaze, El primero es Error de persona, quando vno pensando que casa con vna muger, casa con otra, como si a vno le mostrassen vna muger con quien dio el consentimiento, y despues a el efectuar lo, le pusiessen otra, este es error de persona, porque no hai matrimonio donde no hai consentimiento, y no puede hauer consentimiento donde hai error, como fue lo de Iacob con Lia, que la pusieron en lugar de Rachel con quien el hauia consentido.

CAP. III.

SEgundo impedimento es Error de esta[2665]do, como si vno que es libre se casasse con vna esclaua (creiendo que era libre, o a el contrario) no vale este matrimonio (como vimos en el Titulo precedente) aunque despues la persona que de ellos era esclauo consiguiesse libertad, o su amo por esta causa la libertasse, no valdra el matrimonio, si de nueuo no se haze, porque el consentimiento que dio el libre, fue como a persona libre, y por esto no valio siendo esclaua, y es menester nueuo consentimiento. Mas si el esclauo casasse con vna muger esclaua, creiendo que era libre, no se puede dezir engañado, aunque despues constasse ser sierua.

CAP. IIII.

EStos Errores de persona o estado impi[2666]den el matrimonio, mas si el Error es en**[[158]v]** qualidad, y no en substancia, ni impide el matrimonio por hazer, ni deshaze el ya hecho, como si vno se casasse con vna muger pensando que era rica, y despues no lo fuesse, o si pensasse que fuesse donzella, y fuesse dueña, por este error no se deshaze el matrimonio.

CAP. V.

TErcero impedimento es, Voto de alguno[2667] de los contraientes, porque si ha hecho voto solene de Castidad o Religion, este tal Voto impide el matrimonio por hazer, y deshaze el hecho despues de el (como veremos en el Titulo de el Voto) mas si el voto es simple, no impide.

CAP. VI.

QVarto impedimento es, Parentesco car[2668]nal de los contraientes dentro de el quarto grado, y afinidad licita dentro de el mismo grado, y la Ilicita dentro de el segundo (como vimos en el Titulo passado en la declaracion de el Concilio) y assi mismo es embargo el parentesco espiritual (el qual vimos en el Titulo de los Padrinos) y assi mismo es embargo el parentesco legal, que se induze por la adopcion, entre el padre adoptiuo y el hijo adoptado, o a el contrario, y sus hijos y hijas de estos, que durante la adopcion no se pueden casar, mas deshecha la adopcion se deshaze el impedimento.

CAP. VII.

ERror de Lei impide el Matrimonio, por[2669] que no puede Christiano casar con Infiel, ni a el contrario, ni con Hereje. De este impedimento trate en el Titulo passado en la declaration de el Concilio.

CAP. VIII.

LA orden sacra es otro impedimento, siendo[2670] qualquiera de Subdiacono arriba.

¶ Este impedimento se resuelue en el que arriba esta dicho de el Voto solene, porque la orden maior incluie este voto solene de Castidad.

¶ Fuerça o miedo quando es tal que se tema[2671] qualquier hombre (aunque fuesse de gran coraçon) impide el matrimonio.

De este impedimento trate en la declaracion de el Concilio, y parece queya oy dificilmente se puede dar exemplo de esta fuerça, porque la presencia de el clerigo y testigos que el Concilio requiere, quita gran parte de esta ocasion.

CAP. IX.

SI el Rei (por importunidad agena) diere[2672] carta o mandamiento, para que alguna muger case contra su voluntad, con quien el Rei manda, la tal carta no vala, y el emplazado por ella no sea obligado a parecer, y por no parecer no incurra en pena alguna.

CAP. X.

NIngun grande o señor de vassallos apre[2673] mie a muger alguna, ni a sus padres, para que se case, o la casen, con quien el mandare, so pena de la merced de el Rei, y el consejo de sobre ello las cartas que le pidieren.

CAP. XI.

OTro impedimento es quando alguno[2674] se casa siendo loco, porque el consentimiento presupone juizio, y el loco que no le tiene no puede tener consentimiento, mas si la locura no es perpetua (sino a tiempos) quando esta en su juizio, puede contraher matrimonio, y contraido vale.

¶ Tambien es impedimento la falta de e[2675]dad (que se vio en el Titulo precedente) por que quien no tiene edad, presume el Derecho que no tiene juizio para consentir.

¶ Assi mismo es impedimento la justicia[2676] de la publica Honestad, de el qual arriba en lo de el Concilio trate copiosamente.

¶ La cuñadia es impedimento hasta el quar[2677]to grado (que es la afinidad) de la qual se trato en el mismo lugar.

¶ Impedimento es, quando el hombre ha[2678] tan fria natura, que no puede jazer con la muger, o ella es tan cerrada que el varon no la puede abrir, o alguno de ellos es castrado, o enhechizado, como se dira en el Titulo siguiente.

CAP. XII.

LO que se dixo de la Adopcion que causa[2679] impedimento, se deue entender, que el padre adoptiuo no puede casar con su porhijada, ni por el contrario el porhijado con su madre adoptiua que le porhijo, quier dure la adopcion, o no, mas entre el adoptado y los hijos naturales de el que le adopto, o a el contrario, entre el padre adoptiuo y los hijos naturales de el adoptado, hai impedimento de Matrimonio, mientras dura la adoption, mas deshecha la adopcion, se deshaze el impedimento entre estos.

CAP. XIII.

ASsi mismo el porhijado no puede casar[2680] con la muger de el que le porhijo, ni el porhijador con la de el porhijado, aun que le **[159r]** des haga la adopcion, y si de hecho se haze el Matrimonio, este impedimento le deshaze. en los de mas casos no se da impedimento alguno por el Porhijamento.

CAP. XIIII.

EL que comete adulterio con muger casa[2681]da, en vida de su marido, despues que ella embiuda puede casar con ella, y al contrario, la muger que cometio adulterio con hombre casado, puede casar con el, si no es entres casos. El primero quando alguno de ellos fue en la muerte de el marido o muger de el otro, con intencion de casar con el que queda. Segundo, si juraron entre si, o prometieron de casarse muerto el marido o muger de el otro. Tercero, si actualmente se casaron en vida de el marido o muger de el otro. Qualquiera de estos impedimentos impide el matrimonio por hazer, y deshaze el hecho. Mas si quando alguno de los contraientes no supo de el otro que era casado (quando cometio el adulterio) y despues lo sabe, tiene elecion de passar el matrimonio adelante, y ratificarle como es obligado, o deshazerle

De los Estoruos de el Matrimonio.

TITVLO. IIII.

CAP. I.

OTros estoruos hai que no se pue[2682]den dezir impedimentos, porque no impiden de todo punto que no se haga el matrimonio, ni deshazen el hecho, sino que el que los comete deue no casarse, como es el crimen de Incesto (que es quando alguno sabiendolo se aiunta con su parienta carnal, o espiritual dentro de los grados prohibidos) o con muger de religion, o si despues de casado, se aiunta con parienta carnal de su muger dentro de el quarto grado, y lo mismo de la muger respecto de el hombre, los que cometen tales delictos como estos no se deuen casar, ni aiuntarse con su muger, sino para pagar la deuda (quando ella la demandare) y si ella muriesse, no deue casar con otra, si no fuesse con licencia, quando no puede guardar castidad, pero valdria el matrimonio si le hiziesse sin licencia.

CAP. II.

EL que mata a su muger sin razon, o roba[2683] esposa de otro por fuerça, o jaze con ella, o maliciosamente saca de pila su proprio hijo, por apartarse de su muger, o mata clerigo de Missa, o haze penitencia solene (como se dixo en su Titulo) todos estos impedimentos estoruan que no se haga el matrimonio, si no es con licencia quando no se puede mantener castidad, mas hecho sin ella vale.

CAP. III.

LAs mugeres biudas puedan libremente[2684] casar dentro en el año que sus maridos murieren con quien quisieren, sin alguna pena, y sin alguna infamia, ella ni el que con ella casare, no obstantes qualesquier Leies de fueros y ordenamientos y otras qualesquier Leies que en contrario sean hechas y ordenadas, las quales se anulan y reuocan, y ningun juez ni justicia

proceda contra ellos en esta razon, so pena de dos mil marauedis para la camara, y que sea emplazado para que parezca ante el Rei en la Corte.
¶ De la materia de esta Lei se trata en las Vltimas Voluntades copiosamente, ha se de aduertir, que va aqui sacada a la letra, como esta en el original.

De los Impotentes por Natura, o por Arte.

TITVLO. V.

CAP. I.

EL castrado (a quien faltan los[2685] miembros necessarios para engendrar) no puede contraher matrimonio, ni si le contrahe despues de castrado, vale, mas si le auino por algun caso despues de casado, no se deshaze el matrimonio.

CAP. II.

EL mismo impedimento que se dixo de el[2686] castrado, es de el ligado, que impide el matrimonio por hazer, y el hecho deshaze, mas si el impedimento viene despues de el matrimonio, no le deshaze.

CAP. III.

LA impotencia de el marido, o muger, o[2687] de entrambos (para no poder jazer de consuno) embarga el matrimonio. Esta impoten-**[[159]v]**cia es en vna de dos maneras, o por Natura, o por Arte, por natura es, en el hombre quando es de tan fria natura, que no puede es forçarse a el acto de el matrimonio, o la muger tan cerrada que no puede el varon vsar con ella. La otra manera que es por Arte, viene por hechizos, o mal hecho, quando a alguno ligan, o los que son castrados.

CAP. IIII.

ESte impedimento de la Impotencia, o[2688] es Temporal, como en los niños durante su niñez, y por esto en ella no pueden hazer matrimonio, sino quando son de edad de poder engendrar, o es la impotencia Perpetua, y esta embarga el matrimonio, y demandandolo alguno de ellos, puede la santa Iglesia departir el casamiento, dando licencia a el embargado para que case en otra parte.

CAP. V.

LA muger cerrada, cuio matrimonio de[2689]partiere la Iglesia (como dize la Lei antes de esta) si casada con otro la conociesse carnalmente, deuenla boluer a el primer marido, porque parece, que si con el huuiera perseuerado, hiziera el mismo efecto, mas primero deuen mirar, si los miembros de entrambos son semejantes, o poco diferentes en grandeza, porque si hecha

esta diligencia pareciere que ha de hauer el mismo impedimento que de antes, no la deuen apartar de el segundo matrimonio, sino mandarla que perseuere en el.

CAP. VI.

QVando el impedimento es por arte de[2690] hechizos, o otro mal hecho (por donde el vno de los casados no puede aiuntar se a el otro) querellandose alguno, o entrambos ante el juez de la Iglesia, deuelos mandar que biuan juntos tres años, y tomarles juramento, que en este tiempo hagan entrambos todo su poder para aiuntarse en vno, y si acabado este tiempo juraren, que hauiendo hecho su poder (sin engaño ni estoruo alguno) no se han aiuntado, deue el juez hazer catar a el hombre hombres buenos, y a la muger buenas mugeres, para ver si trahen verdad, y despues deuen jurar con el varon siete hombres buenos de sus parientes, si los hai en el lugar, y sino de otros, y con la muger deuen jurar otras siete buenas mugeres de sus parientas, si las huuiere en el lugar, y sino otras, y los hombres juren de el hombre que creen que juro verdad, y las mugeres de la muger lo mismo, y hechas estas diligencias deue los el juez departir, y dar licencia, que cada vno de ellos se case donde quisiere, o disponga de si a su voluntad.

CAP. VII.

LO dicho en la Lei antes de esta se entien[2691]de, quando la muger era virgen,mas si era corrompida, y se querella dentro de vn mes (de como se hizo el matrimonio) deue ser oida, y hazerse las diligencias como esta dicho, mas si passado el mes se querellasse, aunque el marido y la muger le querellassen que hauia entre dios tal embargo, no deuen de ser oidos, y mucho menos, quando el marido jurasse hauerla conocido.

CAP. VIII.

GRande diferencia hai entre el frio por na[2692]tura, y el ligado o enhechizado por arte, porque el frio, si se apartasse de el primer matrimonio por la Iglesia, si casasse segunda vez, deuenle boluer a la primera muger, por que el que es frio de natura con vna muger, lo es con todas, y parece que lo hizo en desprecio de la Iglesia. Mas el Maleficiado (que es enhechizado) aunque case con otra, no ha de ser apartado de ella, porque bien puede ser embargado por hechizos con vna, y no con otra.

CAP. IX.

EL impedimento de impotencia (de que[2693] trata este Titulo) ninguno es parte para oponerle a los casados, sino ellos mismos, o el vno de ellos que se querellare de el otro (como esta dicho) y aunque realmente haia el impedimento, si ellos no se quieren querellar, sino biuir como hermanos, ninguno lo puede acusar, y lo mismo es de el libre con persona sierua, que queriendo ellos perseuerar en el matrimonio, no puede otro querellar del.

De el Matrimonio Consumado.

TITVLO. VI.

CAP. I.

EN el Matrimonio Consumado[2694] hai significança de tres sacramentos, primero que por la vnion de el marido y muger, se entiende la vnion de el fiel Christiano a Dios. El segundo, por la misma vnion se entienda, la que el hijo de Dios hizo con la naturaleza humana, tomando carne de la virgen sancta Maria. El tercero es el sacramento acabado de el matrimonio, que guardando le el que casa con muger virgen, se haze vna misma carne con ella, y esto significa la vnidad de todas las gentes de el mundo, y vnidad con nuestro señor Iesu Christo, la qual no se aparte de el, ni el de ella.

CAP. II.

LO que haze valedero el matrimonio es el[2695] consentimiento, siendo declarado por palabras de presente, y no el aiuntamiento, de forma que para la fuerça de el matrimonio, no hai diferentia entre el matrimonio puro contraido por palabras de presente, o consumado con el aiuntamiento, mas para otros efectos difieren, el primero es la Bigamia, que embiudando (la que es desposada pur palabras de presente) antes de consumar el matrimonio, el que se casare con ella, no seria Bigamo si antes no lo era, llamase Bigamo el biudo que se casa segunda vez con biuda conocido de su marido, o que no sea virgen.

¶ El segundo efecto es, la cuñadia o paren[2696]tesco que se contrahe por el aiuntamiento con los parientes de el otro, y esta cuñadia solo nace de el aiuntamiento, y por ella se embarga de poder casar el vno de los desposados, con los que son parientes de el otro dentro de el quarto grado, aunque embiude.

¶ Mas de el matrimonio no consumado na[2697]ce otro embargo menor que este, que se llama (Iusticia publicæ honestatis) que quiere dezir, justicia de la honestidad publica, el qual impide el casamiento con los parientes de el otro dentro de el quarto grado. ¶ La tercera diferencia es, que en el matrimonio de presente (antes de ser consumado por aiuntamiento) tiene libertad qualquiera de los desposados (sin pedir consentimiento a el otro) de entrar en orden, aunque se lo contradigan, mas despues de consumado, no puede hazer lo sin consentimiento de la otra parte.

CAP. III.

Otorgandose algunos por marido y mu[2698]ger por palabras de presente, puede entrar en religion el que de ellos quisiere, aunque el otro contradiga, y el que no entra queda libre para casarse otra vez, o disponer de si a su voluntad. Mas sino quisiere hazer vida el vno con el otro, el Obispo puede (a aquel por quien fincare) ponerle plazo a que entre en Religion, o cumpla el matrimonio, y sino quiere, descomulgarle. ¶ Si el marido se hiziesse Moro, herege, o de otra Lei, y por esta razon se departiesse el casamiento, y despues se reduxesse a el gremio de la Iglesia, y su muger quisiesse mas entrar en orden (que biuir con el) puedelo

hazer, maguer lo contradiga el, pero si ella no entrasse en orden y el la demandasse, deuela el marido apremiar que biua con el.

CAP. IIII.

EL lego casado puede tomar habito de re[2699]ligion, consintiendolo de su grado la muger, mas sino lo consintio expressamente, o fue por premia o miedo, siempre le puede pedir, y se le han de dar, y el Obispo apremiar le a que biua con ella, si el no le prueua adulterio, que en tal caso puede la desechar, y si la muger consintio de su grado, y prometio de guardar castidad, siendo moça el Obispo la puede apremiar que entre en orden, mas si no lo huuiesse prometido a el tiempo que dio la licencia, no la puede el Obispo constreñir que entre en orden, antes de su oficio deue compeler a el marido torne a biuir con ella, mas si fuesse tan vieja que no huuiesse porque hauer sospecha contra ella, puede la dexar en el siglo. ¶ Otro si manda la santa Iglesia, que si el marido saliesse de la orden, aunque le haia dado la muger licencia de su grado para entrar en ella, le pueden compeler que haga vida con ella.

CAP. V.

SI la muger sacasse de el monesterio a su[2700] marido (por alguna de las causas dichas) y despues murieste ella, no puede el marido ser apremiado, a que torne por fuerça a la religion que dexo, porque la promission que hizo no fue cumplida, ni se pudo atar por ella, no por el embargo de el casamiento en que estaua, mas no puede despues casar, y si casare peca, y ha de hazer penitencia, porque viene contra lo que prometio, mas el casamiento vale. Y si la muger que saca su marido de religion (teniendole fuera) quisiesse ella despues entrar en religion, no puede a menos de otorgarlo el marido.

[[160]v] De los efectos de el Matrimonio.

TITVLO. VII.

CAP. I.

EL hijo o hija casado y velado sa[2701]le de la patria potestad, y es hauido por emancipado para siempre.

CAP. II.

EL hijo o hija casado y velado aquiere pa[2702]ra si el Vsufructo de todos sus bienes aduenticios, aunque sea biuo su padre, el qual es obligado a restituirlo a el hijo, sin quedar le parte.

CAP. III.

LA muger casada (durante el matrimonio)[2703] no pueda repudiar herencia que (ex testamento o ab intestato) le venga, sin licencia de su marido, mas bien puede aceptarla con beneficio de inuentario, y no de otra manera.

CAP. IIII.

DVurante el matrimonio la muger casa[2704]da no pueda (sin licencia de su marido) hazer Contracto, o quasi Contracto, ni deshazerle, ni estar en juizio por si ni por procurador, para conuenir, o ser conuenida.

CAP. V.

EL marido pueda ratificar (particular o[2705] generalmente) lo que su muger sin su licencia hauiere hecho, y vale.

CAP. VI.

EN absencia de el marido (sino se espera su[2706] venida tan presto, y corre peligro) el juez con conocimiento de causa puede dar a la muger casada licencia para contraher en lo que le fuere prouechoso, y vale.

CAP. VII.

EL juez con conocimiento de causa man[2707]de a el marido, que en lo que conuiniere de licencia a su muger, para lo que no puede hazer sin su licencia, y no se la queriendo dar el marido de malicia, deuesela de dar el juez y vale.

De los delictos en Matrimonio.

TITVLO. VIII.

CAP. I.

EL que siendo desposado o casa[2708]do con alguna muger, si biua ella se desposare o casare con otra, de mas de las penas de el Derecho, sea herrado en la frente con vn hierro caliente de señal de.

CAP. II.

EL que se desposa con dos mugeres[2709] entrambas biuas (sin apartarse de la vna por juizio de la Iglesia) sea condenado en pena de aleue, y perdimiento de la mitad de sus bienes.

CAP. III.

LAs justicias de estos Reinos tengan espe[2710]cial cuidado de castigar los que (biua su muger) se casan segunda vez, y executar en ellos las penas establecidas por Leies de estos Reinos, y la pena que la Partida pone de cinco años de destierro en alguna ista, se comute a cinco años de galeras, y por esto no se diminuian las otras penas de las Leies, sino que se executen, y se castigue el delicto conforme a la qualidad del.

CAP. IIII.

EL que se desposare o casare con hija o pa[2711]rienta que tenga en su casa el señor con quien biuiere, sin su mandado, sea desterrado de el Reino perpetuamente, y tornando a el las justicias le maten, y ella sea desheredada, y haian sus bienes los aprientes mas propinquos, y este delicto lo puedan acusar el padre o la madre de ella, o el señor o la señora con quien biuiere, y consecutiuemente los parientes mas propinquos hasta el tercero grado, pero si el padre o la madre, o el señor con quien biuiere la perdonare, otro no la pueda acusar.

CAP. V.

EL que contraxere matrimonio que la I[2712]glesia tuuiere por Clandestino con alguna muger, por el mismo hecho, el y los que en ello interuinieren, y los que de el tal matrimonio fueren testigos, incurran en perdimiento de todos sus bienes, y sean aplicados a la Camara y Fisco, y sean desterrados de estos Reinos, en los quales no entren, so pena de muerte, y que esta sea justa causa para que el padre y la madre puedan desheredar (si quisieren) a sus hijos o hijas, que el tal matrimonio contraxeren, lo qual otro ninguno no pueda acusar, sino el padre, y la madre muerto el padre.

¶ Esta Lei va a la letra como esta en el O[2713]riginal, y aunque la antes de ella para mi es muy dificil, verdaderamente esta no la entiendo, ni se como se puede verificar por exemplo, siendo como es puesta en la Recopilacion despues de el Concilio Tridentino, por**[161r]** que esta Lei presupone que para su execucion y de la pena de ella, el Matrimonio sea firme, y juntamente con esto la Iglesia le ten[2714]ga por Clandestino, y esto el dia de oi es impossible (por lo que arriba copiosamente hemos visto) y assi no alcanço caso, en que esta lei, y la de antes de ella se puedan verificar estante el Concilio, pues aun que no le huuiera, la injusticia de la lei se prueua adelante bastantemente. Vna razon aparente se podria dar, para que esta lei sea de algun fructo, y es que los[2715] padres puedan desheredar al hijo que se casa sin su licencia, aun que se case conforme al Concilio, porque la lei en su primera institucion, ninguna duda hai sino que se hizo mas en fauor de los padres (por que los hijos les fuessen[2716] subjetos) que no en fauor de el matrimonio, porque li principalmente a el matrimonio atendiera la lei, assi como el sacramento es general, la Action de la lei tambien lo fuera, y la hiziera popular, mas no la da sino a los padres solos (y lo que mas es, que les da eleccion de la pena legal) siguese inconuenciblemente, que la pena y la lei son en fauor de los padres, y por el consiguiente, el Concilio alterando la orden de el Matrimonio, no es visto alterar la Lei. Esta razon es harto subtil en[2717] punto de Derecho, mas la verdad es en contrario, por que no se podia praticar esta lei antes de el Concilio, con el hijo que se casaua publicamente (aunque contra voluntad de su padre) por que no era Clandestino, luego menos ahora que no le hai.

CAP. VI.

EN toda la Costa de la mar de Castilla, y[2718] de Leon, y en el Reino de Galizia, y Principado de Asturias de Ouiedo, Condado de Vizcaia, Prouincia de Guipuzcoa, villas y tierra llana de las Encartaciones, y enla Merindad de Trasmiera, en Boda, Baptismo, o missa nueua, no se haga junta de gentes, ni puedan llamar mas de sus parientes dentro de tercero grado, y los compadres, y hasta otras seis personas, so pena a el que fuere sin ser llamado, o a quien llamare mas gente, de destierro por dos años de el Reino do acaeciere, y diez mil marauedis, la mitad para la camara, y otra mitad para juez y denunciaador, y veinte mil marauedis de pena a el juez que fuere remisso en executar esta lei.

De el Diuorcio, o Departimiento de los casados.

TITVLO IX.

CAP. I.

EL matrimonio de los Christia[2719]nos tiene Comienço, Firmança, y Acabamiento, mas los Matrimonios delas otras leies, solo han Comienço y acabamiento, y no Firmança, y por esso hai Diuorcio entre ellos, y se embian libelos que llaman de Repudio, y luego puede cada vno dellos casar donde quisiere, mas en los Christianos aunque haia Diuorcio, no pueden casarse los que le hazen.

CAP. II.

EL Matrimonio de los Christianos tiene[2720] Comienço y firmeza en el Sacramento que del se haze, y hecho no se puede departir, aun que no sea consumado, sino fuesse entrando alguno de ellos en Religion, antes que se aiunten, Firmedumbre y acabamiento recibe el matrimonio, con el aiuntamiento carnal, y por esto no se puede en alguna manera departir, aunque haia diuorcio.

CAP. III.

DIuorcio en Latin se dize en Romance [2721] Departimiento, y es cosa que departe los casados por embargo que hai entrellos, quando es prouado en juizio derechamente, porque quando assi se apartan, los aparta el derecho, y no el hombre, y apartados de otra manera los aparta la fuerça, contra lo que manda el Euangelio, los que aiunta Dios no los aparte el hombre.

CAP. IIII.

DOs maneras hai de Diuorcio vna es por[2722] Religion, otra es por el pecado de Fornicio, por Religion es, quando algu casado (con otorgamiento, de el otro, y voto de guardar castidad) entrasse en religion, siendo tan viejo el que queda, que no se pueda sospechar del que fornicara. Este diuorcio se ha de hazer por mandado de el Obispo, o de su Vicario. Otro

diuorcio es, si haziendo el vno de los casados adulterio a el otro, y prouando se lo ante la Iglesia, se haze Diuorcio entre ellos. Assi mismo si alguno delos casados haze fornicio espiritual (tornando se Herege, Moro, o Iudio, y no se emendando, por todos estos embargos (que son cosas de Religion) se haze diuorcio, el qual aunque aparta los casados, siempre queda el Matrimonio**[[161]v]** en su fuerça, sin que pueda tornar se a casar ninguno delos apartados, sino es quando fuere por causa de adulterio, muerto el vno, el otro se puede casar.

CAP. V.

EL hombre que acusa a su muger, o a otra[2723] de adulterio, si es ante la Iglesia, y ella le opone Compensacion de el mismo delicto (que el haia hecho otro tanto) deue ser repelido de aquel juizio.

CAP. VI.

SI el Marido pidiesse diuorcio ante la I[2724]glesia por adulterio de su muger, y se hiziesse por sentencia, y despues de esto hiziesse el marido fornicio (pidiendo le su muger) ha de ser compelido, que haga vida con ella, por que haziendo aquel pecado, se entiende que renuncio la sentencia que era dada por el.

CAP. VII.

EL marido puede acusar a la muger de[2725] adulterio, o al contrario, si es para no mas de el apartamiento, ha de ser ante el Iuez de la Iglesia, y fuera de ellos ninguno otro puede hazer tal acusacion, y despues de apartados por la Iglesia de concordia se pueden tornar a juntar, y quando el marido sabe que su muger comete este pecado, y no se emienda y haze penitencia, peca mortalmente sino la acusa, mas si haze penitencia, no peca en no acusarla.

CAP. VIII.

LA sentencia de diuorcio entre marido y[2726] muger, deue ser dada por los Arçobispos, o Obispos de cuia jurisdicion son, porque es negocio grande y peligroso, y todos los negocios grandes espirituales pertenecen a los Obispos (por que son, o deuen ser mas doctos) y no a los Perlados menores, mas quando huuiere costumbre de quarenta años, los pueden librar los Arcedianos, o Arciprestes, o otra persona a quien el Papa tenga otorgado priuilegio para ello.

CAP. IX.

EL matrimonio no se puede poner en ma[2727]no de Arbitros, sino ante el Iuez Ordinario, por dos razones, la vna, porque es causa espiritual (por ser establecido primeramente por Dios) y assi no ha lugar de tratarse ante otro Iuez, que el que el tiene puesto en su Iglesia, la otra por que el pleito de Arbitros no tiene fuerça, sino por la pena en el puesta, la qual no ha lugar en el Matrimonio, que deue de ser libre de toda pena y premia.

De el Parentesco carnal, y de la Afinidad, o Cuñadia.

TITVLO. X.

CAP. I.

PArentesco que en Latin llaman[2728] consanguinitas es allegamiento de personas departidas que decienden de vna raiz, y por esto no puede hauer parentesco en vn hombre solo, sino en dos, o mas: y se excluie la Cuñadia, porque no decienden los cuñados de vna raiz, como los parientes carnales, llamase Consanguinitas, por que se haze de dos sangres juntas, que es la de el padre, y la de la madre, de do se engendran los hijos, y esta es la raiz de donde procede, llama se Parentesco, de Parentes, que en Latin quiere dezir padre y madre.

CAP. II.

LInea de parentesco es Aiuntamiento or[2729]denado de personas (que se tienen vnas de otras como cadena) descendiendo de vna raiz. Es en tres maneras, vna, linea que sube de Padre, Aguelo, y Visaguelo. &c. siempre azia arriba, y esta se llama ascendiente. Otra que baxa azia abaxo, como hijo, nieto, visnieto, &c. y esta se llama descendiente. La tercera se llama linea de trauiesso, o transuersal, y esta es de los colaterales, como hermanos, y primos hijos de hermanos, y primos segundos hijos de primos hermanos, y primos terceros hijos de primos segundos, &c. y por esto se llama linea de trauiesso, por que los grados de ella no descienden vnos de otros, como en las otras dos lineas ascendiente y descendiente, sino al traues.

CAP. III.

LOs grados de parentesco se cuentan en[2730] dos maneras, la vna segun fuero de los legos, para las sucessiones de herencias, la otra segun fuero de la sancta Iglesia, y estas dos cuentas solo difieren en la linea transuersal, mas en las lineas ascendiente, o descendiente, todas son vnas en entrambos fueros. Grado es manera de personas departidas, aiuntadas por parentesco, por la qual se demuestra el departimiento, quanto esta apartada la vna persona de la otra, traiendo cuenta con la Raiz donde huuieron comienço. El primer grado se-**[162r]**gun el fuero de los Legos, hazen los padres, y los hijos de estos (quier sean dos, o mas) hazen el segundo grado, y el quarto grado hazen los Nietos, y el sexto grado los Visnietos, y assi adelante, contando por cada grado vn par mas. Segun fuero de la Iglesia, Grado es, manera de personas aiuntadas por parentesco, que descienden igualmente de vna raiz por lineas departidas, y conforme a la Iglesia los Padres no hazen grado, y los hijos hazen el primero, el segundo hazen los Nietos, y los Visnietos el tercero, y assi consecutiuamente cada persona que crece, ha de crecer vn grado.

CAP. IIII.

SEgun la cuenta de la Iglesia, los mis[2731]mos grados que estan dichos se dan en la linea ascendiente, el primero son los Padres, el segundo los Aguelos, el tercero los Visaguelos, y

assi consecutiuamente, añadiendo a cada grado de los que sube, vn grado mas en la cuenta. ¶ En la linea de trauiesso, son en el primer grado, hermano o hermana, y en el segundo hijos de hermanos, en el tercero Nietos y nietas de hermanos, en el quarto, Visnietos y visnietas de hermanos, y assi por el consiguiente, en los de mas grados que se añadieren, se ha de añadir vn numero mas. ¶ En la linea ascendiente jamas puede hauer casamiento, aun que mas alongados esten en grado, como el visaguelo (que es tercero grado ascendiente) no podra casar con su visnieta (que es tercero grado descendiente) y estan entre si seis grados distantes, mas en la linea transuersal, hasta el quarto grado inclusiue no puede hauer casamiento, y de ai adelante le puede hauer entre los transuersales con sus transuersales (como esta dicho) mas no con sus ascendientes, o descendientes.

CAP. V.

CVñadez (que en Latin se llama Affini[2732]tas, y comunmente se llama Afinidad) es allegança de personas que viene de el aiuntamiento de el Varon y de la muger. Antiguamente huuo mas formas de Cuñadez que no ahora, que solamente hai vna (la que esta dicha) que todos los que son parientes de la muger dentro de el quarto grado, en teniendo el marido aiuntamiento con ella, se hazen cuñados de el, y los parientes carnales dentro del quarto grado de el marido, se hazen cuñados de la muger, y apartado el matrimonio por muerte de alguno de ellos, el que queda biuo no puede casar con los parientes del defuncto (que como esta dicho son cuñados suios) mas que si fueran sus parientes proprios por parentesco carnal, y no por cuñadez.

Anotacion de este Titulo.

LA materia deste Titulo es de mucha vtilidad porque es el cumplimento de todo lo que prometi tractar en este lugar, y hasta aqui no ha sido possible, por no presuponer antes (lo que despues proue) ser el Matrimonio Sacramento, de esto resulta que el Papa Apostolico y no otro puede conocer de lo a el concerniente.[2733] Antes que venga a tractar esto, veamos el efecto de el Matrimonio, que Dios declaro en la criacion de el hombre, quando dixo que serian dos en vna carne, y comunmente se dan todos a entender que alli habla Dios de el Matrimonio, y aun la lei de la Partida lo restringe a el Matrimonio contrahido con muger virgen, lo vno, y lo otro es error contra buena Filosofia, y contra la Sagrada escriptura, porque alli habla de todo aiunta[2734]miento carnal de hombre con muger, aun que sea fornicario, y no de el Sacramento de Matrimonio como ahora veremos. El hombre aiuntandose carnalmente con la muger, se hazen vna misma cosa, por mezclarse la simiente de entrambos, y assi como la simiente es parte de cada vno dellos, juntando se las simientes, se juntan aquellos cuia parte son, y el hijo (que no puede ser engendrado de otra manera) es vno mismo con entrambos, y con cada vno dellos. Esto (que esta demonstrado naturalmente) demonstrare por Demonstracion Matematica de Euclides, las cosas que son iguales con[2735] vn tercero, son entre si iguales, como vna vara de brocado, y otra vara de saial, medidos con vna misma vara de medir, son iguales a la vara con que se midieron, luego aquellos dos pedaços entre si son iguales. Assi en nuestro caso, el hijo es vna carne consu padre, y vna carne con su madre, luego el padre y la[2736] madre son vna carne misma, que muy mas fuerte es en esta proposicion la Identidad Real, que la**[[162]v]** Igualdad, que es identidad similitudinal, y este hijo es la vara que mide, y es vna misma cosa con aquellos pedaços, luego entre ellos no

se da distincion no hai, respuesta, ni nadie se la busque. De aqui viene, que la pena de el Parri[2737]cida es mas graue que la de qualquiera otro homicidio, quanto es mas graue matarse vno a si mismo, que matar a otro, y matando a su padre, o hijo, o muger, es visto matarse a si mismo, y no a otro tercero distincto de si.

¶ Mucha diferencia hai entre los Filosofos, y la Escuela de los Medicos, sobre la Ge[2738]neracion y partes de que se constituie el Embryon (assi se llama la criatura que esta en el vientre) Hippocrates Griego (el mas antiguo, y mas excelento Medico y Filosofo de quantos sabemos) tiene que la simiente de el varon es causa efectiua y material de el Embryon. Aristoteles (que fue mucho despues) conuiene con Hippocrates, en que la simiente de el hombre, juntamente con el Menstruo de la muger, sea causa efectiua, mas no material, sino solamente la simiente de la hembra, declarome por vna facil comparacion, la cau[2739]sa material de vn adobe es tierra, que es la materia de que se haze, mas no se podria quajar sin agua, la agua y su humidad llamaremos causa efectiua de el adobe, mediante la qual se haze, y faltando no se podria hazer, mas en haziendo su efecto (que es juntar la tierra) se desuanece, y euapora en el aire, por el sol que[2740] la seca en aquel adobe. Assi dize Aristoteles que la simiente de el Varon es causa efectiua, mas hecho su efecto, se euapora (como vn baho, o aliento subtil) y se deshaze en el aire, sin quedar cosa alguna en el Embryon, mas de la simiente de la muger, que es el material solo de que se compone, como el adobe de la tierra, mas Galeno (a quien sigue toda la es[2741]cuela de Medicos, Griegos, Arabes, y Latinos) en el libro particular que sobre ello hizo, reprouada la opinion de Aristoteles, funda la de Hippocrates, y esta es la que la Sagrada escriptura antes hauia dicho, y S. Pablo la[2742] declara por estas palabras. No sabeis que vuestros cuerpos son miembros de Christo, pues quitando los miembros de Christo, los hare de vna ramera? nunca tal, por ventura no sabeis, que el que se allega a vna ramera, se haze vn cuerpo porque (dize) seran dos en vna carne, y el que se allega a el Señor sera vn espiritu. Estas son las palabras formales de S. Pablo, las quales me espanto no hauer aduertido, los que lo contrario tienen, aquel Ma[2743]trimonio de Adam, que corresponde a el derecho natural (de todos los animales) era de carne, y fundado sobre carne, nuestro matrimonio es de espiritu, fundado sobre espiritu, y assi no importa el aiuntamiento para la gracia de el sacramento, que assi como aquel matrimonio era de carne y dissoluble, representaua el aiuntamiento de Dios con la Synagoga de los Iudios, cada quinze dias se dexa[2744]uan el vno a el otro, y hazian diuorcio, mas nuestro sacramento representa la vnion de Iesu Christo (Dios y hombre) con su Iglesia, la qual es vna con el, y en el, y el vno con ella, y en ella, y no se puede dar distincion entre ellos, ni apartamiento, digalo el mismo S. Pablo: Las mugeres sean subjectas a sus maridos[2745] como a señor, por que el marido es cabeça de la muger, como Christo es cabeça dela Iglesia, el es Saluador de el cuerpo de ella, mas assi como la Iglesia es subjecta a Christo, assi lo sean en todo las mugeres a sus maridos, maridos amad a vuestas mugeres, como Christo amo a la Iglesia, y por ella se dio a si mis[2746]mo para sanctificarla, limpiandola con lauatorio de agua en la palabra de la vida, por que el que se dio para si gloriosa su Iglesia, que no tuuiesse manzilla, ni ruga, ni otra cosa semejante, sino que sea sancta y pura, assi los maridos deuen amar a sus mugeres, como a sus cuerpos, por que ninguno jamas aborrecio su carne, sino criala y regalala, como Christo a su Iglesia, porque somos miembros de su cuerpo, de su carne, y de sus huessos, por esto dexara el hombre su padre y madre, y se allegara a su muger, y seran dos en vna carne, este

Sacramento grande es, mas yo digo en Christo, y en su Iglesia. Esto dize el Spiritu sancto por S. Pablo. La Aplicacion a nuestro proposito esta clara, Sacramento es y Iesu Christo cabeça de el, luego su Vicario solo (que tiene sus vezes en la tierra) puede co[2747]nocer del, y no otro Rei, o señor temporal. Esto mismo fue en la Lei vieja, que Eliasib Sacerdote (en tiempo de Nehemias) cono-**[163r]**cio de los Iudios que estauan casados con mugeres Gentiles, y se las hizo dexar, porque a el tocaua conocer de las causas de Matrimonio, aun que era Zorobabel Principe de el pueblo. Assi mismo conocia entre ellos[2748] de las legitimaciones el Sacerdote, que Nehemias mando a los descendientes de Berzelai, que no fuessen Sacerdotes (por que no hallaron la escriptura de su linage) hasta que huuiesse en Israel Sacerdote docto y sabio, que hauia de ser Iesu Christo nuestro Saluador.

¶ Dirame alguno, pues si el Papa tiene so[2749]bre el Matrimonio poder tan absoluto, bien le puede deshazer, y sino puede, no solo no le tiene absoluto, mas ninguno, este es vn puncto vtilissimo y dificil, que por ignorarle, nunca la escuela comun se pudo determinar, si la lei de el Reino (que ponia pena a los contraientes y testigos de Matrimonio clandestino) si era justa, o no, y si el rei poniendo aquellas penas venia contra la libertad de el Matrimonio, tantos hauia por la afirmatiua, como por la negatiua, y los vnos ni los otros no dauan razon (que algo valiesse) de su dicho. Resolu[2750]tamente digo que la lei era injusta, pues vedaua hazerse vn sacramento (que confessauan ser sacramento) y que nadie se hallasse a el, esto absolutamente tomado blasfemia es, pues si dizen que hauia el inconueniente de los hijos familias, que contra voluntad de sus padres se casauan, digo que ya dexo esto el Spiritu santo determinado (como hemos visto) que por el casamiento dexasse el hombre sus padres, y quando esto no huuiera, no es mas justo que el sacramento (como mas digno)[2751] traia tras si a el Acto humano. que no que el Acto humano arrastre tras si el Sacramento? como, el hijo que tiene de Dios libertad para disponer de si, la perdera por respecto de su padre, y que este a su voluntad que le echen de el Reino, o le dexen estar en el? Esta razon no tiene respuesta, mas no muestra el inconueniente, Digo, que ningun hombre nacido[2752] tiene poder para dissoluer, o dispensar el matrimonio legitimamente hecho, solo el Papale tiene para en abstracto, mas no para en concreto (bien se que no vso de los terminos propriamente, mas por ellos me explicare bien) llamo Concreto, quando esta deduzido en el efecto, como en el caso de nuestra Lei, no hauia poder para penar el Matrimonio hecho,[2753] ni impedirle que no se hiziesse, mas quando estaua en Abstracto, puede el Papa ordenar lo que el Spiritu sancto le dictare, y impedir el Matrimonio que no se haga, inhabilitando los contraientes, y consecutiuamente anulando el Acto, pongo exemplo, Manda el Papa que no se casen los que son parientes dentro de el quarto grado, puede lo hazer, y aun que se casen de hecho, no vale, porque el Contrahiente esta inhabilitado, mas no se podria dexar el Acto en su fuerça, y castigarle despues de hecho, como si dixera, los parientes que se casaren, sean desterrados, no valdria, porque este era lazo para penar, dexar en su fuerça el Matrimonio, y luego castigarle. Este es vn marauilloso secreto, de el qual nace entender la di[2754]ferencia que hai, entre la decision de el S. Concilio Tridentino, y la Lei de el Reino, entrambos son en odio de el Matrimonio clandestino, y le penan, el Concilio es justissimo, la lei injusta, porque el Concilio (anulando el Acto) excusa el pecado antes que venga, y la lei castiga el Sacramento que confiessa estar[2755] hecho. Grandes dificultades he intentado de absoluer, y demonstrar en esta Anotacion, y no estoi desconfiado, de hauer (mediante la gracia de Dios) salido con mi intento, y si he salido, no siento que dificultad pueda hauer en toda esta materia, por que queda resuelto, quien (y

porque, y como) tiene jurisdicion en este Sacramento. Tan bien esta demonstrada la causa de la consanguinidad[2756] ilicita, ser la misma que de la licita, pues se funda en el aiuntamiento natural, y no en el Sacramento, y por esto el Concilio estendio mas la de el Sacramento (por ser sanctificada) que no de la Ilicita que es reprouada. Esta misma demonstracion es de lo que arriba tracte, de el Matrimonio de los conuertidos, la Aplicacion esta clara, y de otros muchos vsos, que por euitar prolixidad remito a la discrecion de quien esto leiere, y le pido que entienda bien y[2757] aplique estas Demonstraciones a sus lugares, y no pierdan su valor por hauerlas yo propuesto (aun que es bastante causa para abaxarlas de sus quilates) sino passen por su cuenta, y yo passare a declarar los grados de parentesco.

[[163]v] Arbol de Consanguinidad.

MVchos han dudado qual cosa sea de[2758] maior eficacia para persuadir, la pintura que se mira con los ojos de el cuerpo, o la eloquencia que se percibe con los de el animo, porque parece, que menos pueden engañar (a el que ha de ser persuadido) sus ojos proprios, que la lengua agena. Marco Tulio (principe de la eloquencia Romana) para mostrar la fuerça de el ingenio, y diuina lengua que Dios le dio, concertado con Roscio (famoso representante de Roma) vn argumento qual ellos escogian, le hazia por todas las formas que era possible variarle en la representacion, y por la misma orden Tulio va[2759]riaua aquel argumento por diuersas oraciones, a fin de mostrar de quanta mas eficacia y copia fuesse su eloquencia, para demostrar lo que queria, que no era Roscio con su representacion, mas aquello que a este excelente Orador por su grande eloquencia era facil contra Roscio, no se si a mi sera dificil alcançarlo mismo contra la pintura, alomenos tentare, si puedo con la lengua dar mas claridad alos grados de la Consanguinidad y Afinidad (de que en el titulo passado se trato) que suele dar la pintura en esta misma materia, por[2760]que todos los libros que de ella tratan (alomenos los que yo he visto) que son la Instituta Latina y Griega, los Digestos, Fuero Iuzgo, Partidas, y Decretales, en todos se declara este parentesco por pintura, la qual tiene harto mas dificultad, y pone maior confusion que la letra por ella declarada, y porque me parece que estas cosas se dan a entender mejor por Exemplos, que por Reglas (es[2761]pecialmente a quien no tiene mucha platica en las doctrinas vniuersales, y vso de aplicaraplicarlas a los particulares indiuiduos) a fin de aprouechar a quien no sabe, holgare de ser juzgado de el que presumiere de mas sabio, y por exemplos manifiestos mostrar estos grados tan claramente, que ninguno (por de gruesso ingenio que sea) pueda tener ignorancia, ni confusion en ellos, y porque esto sea con algun fructo, tomare por exemplo la Genea[2762]logia de los Reies de Castilla (nuestros señores) para que quando la de mas diligencia fuere vana, alomenos se saque este prouecho, de saber vn pedaço de la Genealogia Real de Ca[2763]stilla, y para esto tomo por Raiz a el Rei de Castilla don Iuan el I. que fue casado con la Reina doña Leonor, y tuuo por hijos legitimos a el Rei don Enrique el enfermo, y a el[2764] Infante don Fernando Rei de Aragon, don Enrique el enfermo, huuo por su hijo legitimo a el Rei Don Iuan el. II. el Rei don[2765] Iuan el segundo tuuo por hija legitima a la Reina Catolica doña Isabel, que caso con[2766] el Rei Catolico don Fernando, y tuuieron por hija legitima a la Reina doña Iuana, que[2767] caso con el Rei don Felipe el. I. y huuieron por hijo a el Rei y Emperador don Carlos[2768] nuestro señor. Esta es la linea recta desde el Rei don Iuan el primero hasta

el Emperador don Carlos, Torno a los transuersales que[2769] vinieron del Rei don Iuan el. I. fuera de la linea Real de Castilla, el Rei don Iuan el I. (como tengo dicho) huuo por hijo a el Infante don Fernando que fue Rei de Aragon (hermano de el Rei don Enrique el enfermo) y el huuo por hijo legitimo a don Iuan Rei de Aragon, don Iuan Rei de Aragon huuo hijo legitimo a don Fernando el Catolico, que caso con la Reina de Castilla doña Isabel Catolica, como esta dicho. Pongo por linea recta la succession[2770] de los Reies de Castilla, y las demas por transuersales, el Rei don Iuan el primero esta en primer grado ascendiente, con su hijo el Rei don Enrique el enfermo, y en II. con su nieto don Iuan el. II. Rei de Castilla, y en III. con su visnieta doña Isabel catolica, y en IIII. con la Reina doña Iuana su tataranieta, y en V. con el Emperador don Carlos su chozno, que assi se llama este grado en lengua Castellana antigua. El Rei don Iuan el. I. que esta en el primer grado con don Fernando Rei (que fue elegido) de Aragon su hijo, y en segundo con el Rei don Iuan Rei de Aragon su nieto, y en tercero con don Fernando Catolico su visnieto, estas dos lineas cada vna por si es linea recta descendiente de el Rei Don Iuan el I. que es el Tronco, mas comparada la vna linea con la otra es colate[2771]ral, y transuersal y declarar se han los parentescos con mucha facilidad, refiriendo cada persona con todas las de mas. Dixe que el Rei**[164r]** don Enrique el enfermo fue hermano de el Infante don Fernando de Aragon, los hijos de estos Reies (que son el Rei Don Iuan el segundo de Castilla, y el Rei don Iuan Rei de Aragon) estan entre si en segundo grado, y son primos hermanos, los hijos de estos señores segundos, y nietos de los primeros (que son la Reina Catolica de Castilla doña Isabel, y don Fernando el Catolico Rei de Aragon) estan en tercero grado, y son primos se[2772]gundos, y para este grado fue necessaria dispensacion para su casamiento, de el qual huuieron a la Reina doña Iuana su hija, que era sobrina de cada vno de sus padres, considerada por hija de el otro, de manera que en quanto hija de el Rei Catolico, era sobrina de la Reina doña Isabel su madre, y por la misma razon, era sobrina de el Rei Catolico su padre, en quanto hija de la Reina doña Isa[2773]bel, mas la Reina doña Iuana no era prima de si misma, por la razon que arriba se puso, que el parentesco no se ha de considerar en vna misma persona, sino en dos diferentes, que nadie puede ser pariente de si mismo, y assi el Principe don Iuan (que murio sin heredar) si vuiera de casar con hija delos reies Catolicos sus padres (y fuera posible) eran menester dos dispensaciones, la vna de hermano a hermana (que es el primero grado) y la otra de primos terceros (que es quarto grado) mas considerados estos grados en vna persona, no hazen grados ni diferencia, y por esta misma razon el Emperador don Carlos nuestro señor, y su[2774] hermano el Emperador don Fernando Rei de Bohemia, solamente tenian vn grado de parentesco, que era ser hermanos, y no se podian dezir primos terceros, por ser nietos de los Reies Catolicos (que eran primos segundos) porque en la Reina doña Iuana su madre fenecieron aquellos grados, por concurrir en vna persona, y no passaron a sus hijos. ¶ A esto se sigue que veamos los grados transuersales[2775] sales no iguales, porque los que hasta ahora se han tratado son transuersales iguales, o equidistantes a el tronco principal, de donde ambos proceden. El Infante don Fernando Rei de Aragon, fue tio de el Rei de Castilla don Iuan el segundo (porque era hermano de su padre el Rei don Enrique el enfermo) para entender estos grados se tenga esta regla general, mirese en que parentesco esta cada vno[2776] de ellos con el tronco donde ambos decienden, y en esse estan entre si el vno con el otro, como parece en el exemplo que tenemos puesto, el Infante don Fernando Rei de Aragon, esta en primero grado con el Rei don Iuan el primero su padre, v el Rei don Iuan el segundo

esta en segundo grado con el Rei don Iuan el primero su aguelo (que es el tronco donde ambos vienen) pues sumados estos dos grados (en que estan ambos con el tronco comun) quedan entre si en primero grado con segundo, por manera que el Infante don Fernando de Aragon, y el Rei don Iuan el segundo su sobrino, estan en primero con segundo grado, y el Infante don Fernando de Aragon y la Reina Catolica doña Isabel, estan en primero con tercero grado, porque la Reina doña Isabel esta en tercero grado de el tronco comun (que es el Rei don Iuan el primero) y el Infante don Fernando de Aragon esta en primero, y por esta misma orden hemos de lleuar todos los grados, vno o muchos que se ofrecieren.

¶ Declarado por doctrina vniuersal y por[2777] exemplos, todo lo que se puede ofrecer en esta Materia de la consanguinidad, proporne por via de Question, algunos Parentescos de los mas entricados (para que el Lector desocupado tenga en que se exercitar) y atenta la costumbre de los Astrologos, y de Galeno, que a la disputa de la Teorica, quieren que anteceda la consideracion de la Practica, examinare los parentescos que hallo escriptos. El primero sea el de Moab y Amon hijos de Lot,[2778] que parentescos tenian entre si, y despues con Lot, y despues con sus hijas, digo que entre[2779] si tenian quatro grados, y con su padre dos, y con su madre tres, y con su tia dos. Entre si eran hermanos (por ser hijos de vn padre) y estauan en primero, y primos hermanos (por ser hijos de dos hermanas) y estauan en segundo, y eran tio y sobrino, y sobrino y tio (que es primero con segundo, y segundo con primero) respecto de ser el vno hermano de la madre de el otro, y hijo de la hermana de el otro, esto es en quanto a ellos entre si. Respe[2780]cto de su padre estan en Linea en dos grados**[[164]v]** directos, en primero porque son sus hijos engendrados por el, y en segundo por ser sus nietos hijos de sus hijas. Respecto de su ma[2781]dre cada vno estaua en primero descendiente que era su hijo, y en primero transuersal que era su hermano de padre, y en primero con segundo, porque era su sobrino, o hijo de su hermana. Respecto de su tia estauan en[2782] primero (que eran hermanos de padre) y en segundo con primero, que era hijo de su hermana. Esta es la red que toxio el Demonio, a el son de la hoguera de Sodoma, aiudado de la embriaguez de Lot.

¶ Por esta misma Regla se puede absoluer[2783] vn Enygma (que vulgarmente se suele preguntar) Iuana tiene a Pedro por hijo, y Catalina a Francisco, casanse a el trocado, Francisco con Iuana, y ha por su hijo a Martin, y Pedio con Catalina y huuo a Gonçalo, preguntase Martin y Gonçalo que parentesco tienen entre se? esta cada vno con el otro en primero grado con segundo, y en segundo con primero, porque Martin y Pedro son hermanos hijos de Iuana, y esta en primero, y Gonçalo (que es hijo de Pedro) esta en segundo grado con Iuana su aguela, que es el tronco comun de ellos, de forma que por este parentesco quedan en primero con segundo, lo mismo es de Gonçalo, que es hermano de Francisco, hijos de Catalina, y tio de Martin hijo de Francisco, por esto esta en primero con Francisco su padre y en segundo, Martin con Catalina su aguela quedan primero con segundo, y son tio y sobrino, y sobrino y tio otra vez sin la primera.

¶ Martin y Alonso son hermanos, Isabel y[2784] Leonor son hermanas, y primas hermanas de Martin y Alonso, casase Martin con Isabel, y Alonso con Leonor, han hijos, Martin a Rodrigo, y Alonso a Iuan, que deudo ternan entre si? por parte de los padres son vna vez primos hermanos, por parte de las madres son otra vez primos hermanos, por parte de el padre de el vno y madre de el otro son segundos, y por parte de el padre de el vno y madre de el otro son otra vez segundos, porque Martin y Leonor son primas hermanas, quedan los hijos primos segundos vna vez, y por que Alonso y Isabel son primos hermanos, quedan

los hijos otra vez primos segundos, de manera que seran Rodrigo y Iuan primos hermanos dos vezes. ¶ Mas demos que los[2785] padres Martin y Alonso eran hermanos (como en el primer caso) y Isabel y Leonor hermanas, y eran sobrinas de sus maridos hijas de Aluaro hermano de ellos, quedarian los hijos Rodrigo y Iuan primos hermanos dos vezes, (como esta dicho) respecto de los padres y las madres ser hermanos, y queda cada vno de ellos con el otro, vna vez en segundo con tercero, y otra vez en tercero con segundo, porque Isabel madre de Rodrigo es prima hermana de Iuan su sobrino, hijo de su hermana, porque entrambos son hijos de Aluaro y Alonso hermanos, y assi quedara Iuan por tio de Rodrigo, y per el consiguiente queda con el en segundo con tercero grado, y de la misma manera Leonor madre de Iuan es prima hermana de Rodrigo, hijo de su hermana Isabel (porque entrambos son hijos de Aluaro y Martin hermanos) y assi Rodrigo queda tio de Iuan hijo de Leonor, y por consiguiente queda otra vez con el en segundo con tercero grado. ¶ Retiniendo el mismo exem[2786]plo y nombres, pongamos por caso que Isabel y Leonor no eran hermanas, sino primas segundas entre si, y primas segundas de sus maridos, pido Iuan y Rodrigo en que grados estaran? digo que respecto de los padres son primos hermanos, y respecto de las madres son primos terceros, y respecto de las madres con los padres, son primos terceros, y respecto de el parentesco de la madre de el vno con el padre de el otro, y al contrario, queda Iuan por sobrino de Rodrigo, y Rodrigo por sobrino de Iuan, de manera que quedan en quatro grados parientes, que son en segundo grado, y tercero grado, y luego tercero grado con quarto grado, y otro tercero c quarto, que por todos son quatro grados, y assi por esta orden se pueden declarar todos los de mas grados, que fueren combinados, de madres parientas entre si con tios de sus hijos, creciendo vn nombre como creciere el grado, por la orden y forma que esta dicha. ¶ Mas[2787] vengamos ahora a el parentesco que ternan Iuan y Rodrigo con Isabel y Leonor, porque el mismo ternan los padres de estos con las**[165r]** hijas de ellos, para las dispensaciones que entre ellos se pueden dar, digo que en el primer caso donde los padres eran hermanos, y las madres hermanas, y primas hermanas de sus maridos, Isabel es tia de su sobrino Iuan (respecto de su madre Leonor) y esta con el en primero consegundo grado, y respecto de Martin hermano de Alonso su padre primo hermano de la misma Isabel, esta en segundo con tercero, esto es en quanto a los grados de la Consanguinidad, y en quanto a la Afinidad esta Isabel con Iuan en segundo con[2788] tercero grado de afinidad, porque el mismo grado que hai de consanguinidad o parentesco carnal entre Martin marido de Isabel y Iuan, esse se conuierte en afinidad entre el mismo Iuan y Isabel, y assi como (por parte de Leonor su madre) Martin estaua con Iuan en segundo con tercero de consanguinidad, assi queda Isabel muger de Martin en sesgundo con tercero grado de Afinidad, mas porque Martin con Iuan tiene otra consanguinidad (que es hijo de su hermano Alonso) y por esto estan en primero con segundo de consanguinidad, diremos que Isabel con Iuan su sobrino tiene otra afinidad mas, y esta en primero con segundo grado de Afinidad, de manera que si Iuan huuiera de casar con Isabel[2789] su tia, fueran menester quatro dispensaciones, dos de consanguinidad, y otras dos de afinidad en los grados que estan dichos, y por la misma razon en el segundo exemplo, donde Isabel y Leonor eran primas segundas entre si, y primas segundas de sus maridos, seran menester otras quatro dispensaciones en grados mas remotos, dos de consanguinidad y dos de afinidad, las quales no repito por no dar fastidio con lo que de si esta manifiesto, y bien desmenuzado.

Arbol de Afinidad.

DEclarada la Consanguinidad o Parentesco carnal, vengo a poner exemplo de la Afinidad, o Cuñadia, que es parentesco por via de casamiento. Este vocablo de Cuñadia y Cuñado vsamos en el Reino de Toledo (y[2790] generalmente en toda Castilla) no mas de en el primer grado, y assi llamamos Cuñado a el casado con hermana de alguno, y no passa de alli. Mas en el Andaluzia y Estremadura llaman Cuñados, todos los casados con parientas dentro de el quarto grado (como antiguamente significaua) de manera que si Iuan es casado con prima tercera de Francisco, sera cuñado de Francisco, y assi le llamaran en el Andaluzia, en Castilla llaman Concuños a dos hombres casados con dos hermanas, mas este no es parentesco, ni de consanguinidad, ni de afinidad, porque la Afinidad o Cuñadia no se puede dar entre dos varones, sino[2791] entre Varon y hembra, porque la Afinidad assi tomo procede de el matrimonio, assi no sirue para mas que para el matrimonio, y como entre dos varones no se pueda dar matrimonio, tampoco no se puede dar Afinidad, y lo mismo entre dos mugeres, aunque para otros efectos se considera esta Afinidad entre dos varones, como para Recusaciones, Ta[2792]chas de testigos, y lo semejante, mas esto no es por impedimento natural, como aqui se considera, sino por amistad, y por la consanguinidad que puede tener con sus hijos, pues seran hijos de la parienta de el pariente, y el pariente carnal de el que tiene afinidad con otro, no es pariente de aquel con quien tiene afinidad, lo qual se entendera mejor por exemplo. El Infante don Fernando Rei de Aragon[2793] fue hermano (como esta dicho) de el Rei don Enrique el enfermo, luego el Rei don Fernando fue cuñado de la Reina doña Catalina (hija de el Duque de Alencastre, muger de el Rei don Enrique el enfermo) este es primero grado de Afinidad, y si huuiera de casar el Rei don Fernando con la Infanta doña Maria hija de su hermano y dela Reina doña Catalina, estauan primero con segundo, y para este grado era menester dispensacion, y fuera de primero con segundo grado de Afinidad, y si huuiera de casar con hija de esta Infanta doña Maria, que era nieta de su hermano, fuera menester dispensacion de segundo con tercero, y assi consecutiuamente hasta acabarse los grados de consanguinidad, en que es prohibido el matrimonio, porque en los mismos se acaba la afinidad, que es en el quarto grado inclusiue, porque la Afinidad en todo y por todo es semejante a la consanguini[2794]dad, y assi como la consanguinidad tiene li-**[[165]v]**nea ascendiente y descendiente, tambien la tiene la afinidad, y el primer grado de la linea descendiente si es varon Hamamos, Ierno,[2795] y si muger Nuera, y el primer grado de la linea ascendiente llamamos, Suegros. De manera que el Rei don Iuan el primero assi como fue padre de el Rei don Enrique el enfermo, y esta con el en primer grado de la linei descendiente de consanguinidad, assi era fuegro de la Reina doña Catalina muger de el Rei don Enrique su hijo, y con ella tenia primer grado de afinidad descendiente, y por la misma razon, la misma Reina doña Catalina era nuera de el Rei don Iuan el primero, (padre de su marido el Rei don Enrique el enfermo) y estaua la nuera con el suegro en primer grado de afinidad ascendiente, y por esa misma razon el Rei don Enrique el enfermo era ierno de el Duque de Alencastre, y de la Duquesa doña Constança su muger (hija de el Rei don Pedro) y estaua en primer grado con los dos Duques sus suegros, pares de la Reina doña Catalina su muger, y estos vocablos de Ierno y Nuera se estienden[2796] a todos los maridos o mugeres, de los parientes carnales descendientes por linea recta, y el vocablo de, Suegros, a todos los afines ascendientes por linea recta. De manera que no hai distincion de vocablos, como en los

ascendientes o descendientes por consanguinidad. Declarome por exemplo. La Reina doña Ca[2797]talina (muger de el Rei don Enrique el enfermo) fue nuera de el Rei don Iuan el primero padre de su marido, y fue nuera de el Rei don Enrique el segundo (padre de su suegro el Rei don Iuan) y fue nuera de el Rei don Alonso de las Algeziras (padre de el Rei don Enrique el segundo) de manera que no va[2798]rio nombre el grado de afinidad de la Reina dona Catalina, sino de todos los suso dichos fue nuera, lo que no es en los grados de la Consanguinidad, donde se da, hija, nieta, visnieta, &c. y por la misma razon el Rei don Enrique el enfermo (por ser marido de la Reina doña Catalina) fue ierno de la Duquesa doña Constança su madre, y ierno de el Rei don Pedro (padre dela Duquesa doña Costança) y ierno de el Rei don Alonso de las Algeziras (padre del Rei don Pedro) y no vario nombre en cada grado de estos, sino de todos se llama ierno, lo que no es en la consanguinidad, donde hai hijo, nieto, y visnieto, y lo mismo es de los suegros. Mas antes que venga a mostrar la diferencia de estas dos lineas, para declarar como en afinidad no hai parente[2799]sco de parentesco, (como arrriba dixe) pongo este exemplo. El Duque de Alencastre fue casado dos vezes, de el primer matrimonio huuo a doña Felipa que caso con el Maestre de Auis de Portugal, y fueron entrambos Reies de Portugal, la segunda vez fue casado con la Duquesa doña Costança, de quien huuo a la Reina doña Catalina (muger de el Rei don Enrique el enfermo) de manera que estas dos señoras, Reina doña Caatalina, y Reina doña Felipa son hermanas carnales, y por consiguiente la Reina doña Felipa era cuñada de el Rei don Enrique, y la Reina doña Catalina era cuñada de el Infante don Fernando Rei de Aragon (hermano de su marido) Pregunto si este Infante don Fernando Rei[2800] de Aragon, podia casar con la Reina doña Felipa hermana de su cuñada? digo que si porque la parienta de la cuñada no es cuñada de el hermano de el marido, y esto es en tanto grado verdad, que aun el Rei don Iuan suegro de la Reina doña Catalina, podia casar con la Reina doña Felipa hermana de su nuera, y lo mismo con la hija de la Reina doña Catalina, si la tuuiera de otro marido. La razon de esto[2801] es vna regla vniuersal que hemos de tener, que la Afinidad o cuñadia no passa de las dos personas en quien consiste, lo que no es en la consanguinidad, y con esto queda (sino me engaño) declarada esta materia. ¶ Vengo ahora a demonstrar que diferencia hai en este parentesco de la Afinidad, entre la linea recta (que es la ascendiente y descendienre) y de la otra parte la linea transuersal, en quanto a la linea recta ascendiente y descendiente en la afinidad, es prohibido el matrimonio de Derecho natural y diuino, assi como en la linea de la consanguinidad, de manera que como de Dere[2802]cho natural el padre no puede casar con su hija, ni el hijo con su madre, ni ninguno de los ascendientes con sus descendientes, ni al contrario, tampoco el suegro puede casar con la nuera, ni el ierno con la suegra, ni ningun as-**[166r]**cendiente con la muger de su descendiente, ni descendiente con la muger de su ascendiente, y en este caso no se puede dispensar en manera alguna, ni por ningun caso (como lue[2803]go veremos por la doctrina de. S. Pablo) y esta misma Afinidad se da entre el marido y los descendientes de la muger, y entre la muger y los descendientes del marido, de esta manera que el padrastro no puede casar con su antenada (que es la hija de su muger) ni con ninguna descendiente o ascendiente de su muger por linea recta, ni la muger puede casar con ningun ascendiente o descendiente (por linea recta) de su marido, y en quanto a esto ninguna diferencia hai entre la Consanguinidad y la Afinidad, ni entre la afinidad Licita[2804] o la Ilicica, esto es en quanto a la Afinidad por la linea recta. Mas en quanto a la Afinidad por linea transuersal (que es la Cuñadia, de quien se ha tratado) difiere mucho la consanguinidad de la afinidad,

porque en el primer grado de la consanguinidad transuersal (que es entre hermanos) de Derecho natural es prohibido el matrimonio (como arriba vimos, y se prouo claramente por los hijos de Adam, y por el exemplo de Abraham) mas en la afinidad no es prohibido por Derecho natural el casamiento en el primer grado (que es entre cuñados) de hermano con la muger[2805] de su hermano, o de la muger con el hermano de su marido, sino por Derecho Positiuo, como ahora demonstrare, y este fue el error fundametal de el miserable Rei Enrico VIII. de Inglaterra (de que arriba hize mencion) porque dezia, que el casamiento de vno con la muger de su hermano era prohibido de Derecho natural, y por el consiguiente ni el Papa podia dispensar, ni la dispensacion dada valia. Resta ahora prouar estos dos miembros, lo primero que la afinidad en linea ascendiente y descendiente sea prohibida de Derecho natural y Diuino. Lo segundo, que la transuersal es prohibida de Derecho Positiuo y no de el natural. Lo primero esta claro por el exemplo que leemos de Ruben, que tuuo[2806] aiuntamiento con Bala muger de Iacob su padre, por lo qual en lo vltimo de su vida le maldixo, diziendo Ruben maiorazgo mio tu fuiste mi fortaleza, y principio de mi dolor, maior en los dones y maior en el Imperio, derramado eres como la agua, no crezcas porque subiste en la cama de tu padre, y ensuziaste su estrado, esta es la maldicion de el Patriarca Iacob a su hijo Ruben, aunque ya he visto quien dezia que aquella era bendicion, mas nunca tal bendicion venga por casa de nadie,[2807] pues no solo le maldixo para adelante, mas aun le dio pena temporal de presente. Por este pecado le quito la primogenitura, que era vna parte mas que a todos sus hermanos (como dixe en el Titulo de el Maiorazgo) y la dio a Efraim hijo segundo de Iosef, y le quito el derecho de el Reino que dio a Iudas, y nunca mas llego a Bala, porque ya de su muger se hauia hecho su nuera, y cometiera el santo Patriarca contra su hijo el delicto, que su hijo hauia cometido contra el. Esto mismo vemos de Absalon, que por consejo de Achito[2808] fel entro publicamente a las mancebas de el Rei Dauid su padre, y tuuo aiuntamiento carnal con ellas, quando Dauid cobro su Reino, y torno a la ciudad de Hierusalem, las encerro todas, y les dio lo que hauian menester, y dize la Escriptura, que quedaron en perpetua biudez, pues si alguna excusa padecia este delicto, fuera en este caso, donde de parte de las mancebas de Dauid no huuo pecado, por ser forçadas de el Rei que actualmente reinaua[2809] a quien no podian resistir, y por esto le dio Ahitofel el consejo para que entendiesse el pueblo de Israel, que haziendo aquello, cometia delicto por donde supiessen que era impossible reconciliarse con su padre, y como dixe de el Patriarcha Iacob, Dauid no entro mas a sus mancebas, ni tuuo aiuntamiento con ellas, porque de mancebas eran ya nueras, y el mismo delicto cometiera de ai adelante Dauid contra Absalon, que Absalon hauia cometido contra Dauid. De Gentiles tenemos los mismos exemplos, el Rei Antioco enamo[2810]rado de la Reina Estratonica su madrastra (muger de el Rei Seleuco su padre) siendo el amor vna cosa natural que consiste en la voluntad, a cuio primer impetu ninguno puede resistir, mas de refrenarlo con la razon, por ser cosa tan abominable nunca descubrio su passion, hasta que Herasistrato medico de su padre se la conocio, y Seleuco por ganar la**[[166]v]** vida de su hijo, holgo de perder su muger, y darsela para que casasse con ella, y asai el padre en darsela, como el hijo en recebirla, son reprehendidos de todos los Historiadores, por ser cosa contra Derecho natural, y por la misma razon es reprehendido Antonino[2811] Caracala Emperador Romano, hijo de el Emperador Seuero, porque se caso con su madrastra la Emperatriz Iulia, muger de su padre defunto, y madre de Geta su hermano (y compañero en el Imperio) a el qual mato antes de este casamiento, para que vn parricidio se acompañasse con otro, y assi a el que nadie

podia castigar en la tierra (por ser Emperador) castigo el Emperador de el cielo por mano de Maerino su criado, que estando hazien[2812]do camara le hizo matar a puñaladas. Esto que de el Derecho de los Hebreos, y de los Gentiles (assi Griegos como Romanos) he prouado ser Derecho natural, prueuo ser de Derecho de las gentes, y de el de Iesu Christo, por autoridad de. S. Pablo, sus palabras son estas. Es verdad que se oie en vosotros vna for[2813]nicacion, y tal fornicacion qual aun entre las gentes no se nombra, que haia quien tenga la muger de su padre, y vosotros estais hinchados, antes que llorar, porque sea quitado de en medio de vosotros el que tal obra ha hecho, cierto y como absente en el cuerpo, mas presente en el spiritu, ya he juzgado (como si estuuiesse presente) a el que esto cometio, que en nombre de nuestro señor Iesu Christo juntos vosotros y mi spiritu, con el poder de nuestro señor Iesu Christo, este tal sea entregado a Satanas para perdicion de la carne, porque su spiritu se salue en el dia de el señor Iesus. Estas son sus palabras formales, en que[2814] expressamente dize, que este delicto es contra el Derecho de las Gentes, y contra el de Iesu Christo que en el se funda, y absolutamente manda que sea muerto por justicia, por que aquella muerte no se puede por alegoria interpretar a excommunion, o otra pena spiritual, que claramente dize, muerte de la carne, para que el spiritu con aquella penitencia se salue, y no perezca, pues como manda. S. Pablo matar a el que se aiunta con su madra[2815]stra, y a Hymeneo y Fileto (que siendo Christianos negaron la Resurrecion) no manda a[2816] Timoteo mas que apartarse de ellos, y a Ti[2817]to manda, que a el hereje que siendo la primera y segunda vez amonestado no se emendare, que huia su compañia. S. Pedro tampoco castigo de muerte a Simon Mago, mas de mal[2818] dezirle, pues cierto es, que qualquiera de estos pecados de Heregia (por la nobleza de el obiecto a que se opone, que es Dios) es sin comparacion mas graue, y digno de maior pena, que andar con su madrastra, ni aun con su madre, esta es vna muy rezia dificultad por nadie (que yo haia visto) tocada, en la qual se funda la jurisdicion de la sancta Inquisicion, y la[2819] Respuesta a los hereges, que dizen que ninguno puede ser castigado por creer o tener lo que quisiere, aunque sea contra la Iglesia. Confiesso que el pecado de este Corintio que[2820] andaua con su madrastra, era mas liuiano que el de los otros herejes, y por esto se le dio mas liuiana pena, que es la muerte de el cuerpo para la salud de el anima, la qual no desmembraron de la Iglesia, mas a los herejes mataron les el anima, condenandola, y apartando la de la Iglesia, y si a estos herejes los quisieran entonces dar a el braço seglar, ni los admitieran, ni los condenaran, porque no era su delicto crimen entre Gentiles, y dexaranlos (como los juezes de los Filipos en Macedonia, y en Iudea Festo a.S. Pablo) por cosa im[2821]pertinente a la Religion de la Gentilidad, antes quien los acusara, o dixera que era Christiano, fuera martirizado por hereje contra su Gentilidad, y como la Iglesia no tenga otras[2822] armas sino la excomunion, contentauase con darles solo aquel castigo, que entonces podia. mas el delicto de el Corintio, como era contra Derecho de las Gentes, y reprouado en la Gentilidad misma, denunciarle a la justicia seglar era matarle, porque en prouan[2823]doselo le hauian de dar la muerte, y aunque no era por ser contra la Lei de Iesu Christo, sino por ser contra la suia de Gentiles, se satisfazia con vna pena a el delicto que se oponia a entrambas Leies. Creo que he prouado euidentissimamente que este Delicto es contra Derecho natural y Diuino, y que es incapaz de dispensacion, y juntamente la respuesta a los herejes, sobre la libertad de las opiniones, la Aplicacion esta clara, y vemos

manifiestamente demonstrado el primer miembro, la demonstracion del segundo se vea en la Anotacion de los dotes, donde se trata.

De los hijos legitimos

TITVLO. XI.

CAP. I.

HIjo legitimo es, hijo hecho segun[2824] lei, nacido de padre y madre verdaderamente casados segun manda la sancta madre Iglesia, y si entre los casados huuiesse algun embargo que ellos no supiessen, o alguno de ellos, los hijos que naciessen de este Matrimonio) en la buena fe de entrambos padres, o de el vno) son legitimes, y luego que entrambos supiessen el embargo (o tuuiessen mala fe) los hijos que naciessen, no serian legitimos. Si algun embargo se pusiesse, mientras no fuere prouado y sentenciado, los hijos que nacieren son legitimos. Otro si es legitimo el hijo hauido en Barragana, si despues la toma el padre por muger legitima, porque el matrimonio es de tanta fuerça, que a los nacidos legitima, y a la madre si es esclaua, la haze libre.

CAP. II.

SI home soltero con muger soltera fizie[2825]re fijos, e despues casare con ella, estos fijos sean herederos.

CAP. III.

EL Matrimonio con alguna muger, no haze legitimos a los hijos que el padre huuiesse hauido en ella de antes, siendo casado[2826] con otra, ni los hijos de los que se casan manifiestamente en haz de la Iglesia, no son legitimos, si los padres sabian algun embargo, por donde no podian ser casados, aun que no lo denunciassen.

CAP. IIII.

LOs hijos legitimos tienen mucha honra, y[2827] pro porque suceden en las honras y dignidades de su padre, y pueden suceder a sus padres y parientes, y tener orden sacro, y dignidad eclesiastica, o seglar.

De los hijos no Legitimos.

TITV. XII.

CAP. I.

BArragana (que quiere dezir Man[2828]ceba) es vocablo compuesto de barra, que en Arauigo quiere dezir fuera, y gana (que es de ladino) que quiere dezir ganancia, como hijo que es fuera de mandamiento de la Iglesia.

CAP. II.

HIjo natural es el hijo nacido de Barraga[2829]na, hijo Fornezino, el que nace de adulterio, Parienta, o Religiosa, hijos Manzeres (que quiere dezir amanzillados, o de pecado infernal) son los que paren las mugeres de la puteria, hijos Espurios son hijos de Barragana que esta fuera de la casa de el amigo, y se da a otros hombres, como las de la puteria, aun que no este en ella, Hijos Notos se llaman, los que son Adulterinos, y son conocidos por de el padre que los cria, y no son suios.

CAP. III.

HIjo Natural se dize el que el padre cono[2830]ce por tal, y fue hauido de muger con quien (al tiempo que nacio, o fue concebido) pudiera su padre casar justamente, sin dispensacion.

CAP. IIII.

HIjo Bastardo, o Ilegitimo se dize, l hi[2831]jo que nace de aiuntamiento dañado, y punible, que es quando la madre por el tal aiuntamiento incurriere en pena de muerte natural, y assi mismo lo son los hijos de clerigos, o frailes, o monjas professas, ann que la madre no incurra en pena de muerte por el tal aiuntamiento.

De las Legitimaciones.

TIT. XIII.

CAP. I.

EL Emperador, o Rei (en cuio se[2832]ñorio biua el padre de hijo natural hauido en barragana) a ruego de el padre lo puede legitimar, y legitimado, ha todos los proes y dignidades de los hijos nacidos de casamiento derecho, y lo mismo puede hazer el Papa en sus tierras, y el Papa puede dispensar y legitimar todos los hijos naturales y bastardos, para conseguir ordenes Eclesiasticas, aun que esta dispensacion no se entenderia para dignidades, ni la que se diesse para dignidades, comprehenderia Obispado, si señaladamente no expressasse

enla legitimacion cada cosa de estas, mas las tales legitimaciones eclesiasticas de el Papa, no seruiran enlo tempo-**[[167]v]**ral, como tan poco, las del Emperador, o Rei no seruiran para lo eclesiastico.

CAP. II.

EL hijo legitimado por el Rei para he[2833]redar los bienes, de sus padres, o aguelos, si despues dela legitimacion huuieren hijo, o descendiente legitimo, o legitimado por siguiente Matrimonio, el tal hijo, o nieto legitimado por el Rei, no pueda suceder ex testamento, ni ab intestato como ellos, sino fuere en la quinta parte de sus bienes dando se la el padre (que es lo que pueden disponer por su anima) pero en todas las otras cosas de honras, y preeminencias, y succession de los otros parientes, ninguna cosa difiera de los nacidos de legitimo matrimonio.

CAP. III.

LAs legitimaciones concedidas por el Rei[2834]no se estienden, a que los legitimados por ellas gozen de las hidalguias de sus padres, y dexen de pechar, y esta fue siempre la voluntad de el Rei.

CAP. IIII.

LO que se ha dicho de la herencia de los[2835] legitimados que suceden, se ha de entender, de la herencia de sus padres, mas no de sus parientes.

CAP. V.

LOs hijos legitimados consiguen de la le[2836]gitimacion, que pueden ser herederos de todos los bienes de sus padres, no hauiendo ellos hijos legitimos, y si los tienen, sucederian en su legitima, y pueden ser cabidos a todas las honrras y dignidades de hechos temporales, como los verdaderamente legitimos

Anotacion destos. III. Titulos.

LA materia de estos Titulos es delas mas[2837] importantes, y praticables, y mas mal entendidas que hai en el derecho, es necessaria para Hidalguias, Alimentos, Successiones, Beneficios, y otros muchos efectos, Resoluere la con breuedad en tres Questiones (cada vna en su Titulo) y podra ser que en dos Colunas con Demonstracion prueue, lo que en dozientas otros no han hecho.

¶ La primera es la mui dudada, si el Legi[2838]timado por subsequente Matrimonio, es verdaderamente legitimo, o por interpretacion, nuestros Textos de Fuero y Partida dizen que es legitimo, y aquella palabra Heredero, significa Legitimo en el Fuero. Por entrambas partes hai opiniones. En Resolucion digo, que es tan Legitimo, como el que nace despues de contrahido el Matrimonio, y dezir lo contrario, es error contra el Sacramento,[2839] y negar su fuerça, como el Sacramento de el Baptismo mira adelante a la gracia, para dar la al Christiano,

y a los pecados de atras, para quitar los, assi el Matrimonio da gracia para adelante, y laua el pecado de atras, como si nunca le huuiera hauido, y assi lo dizen los Textos. Tanta es la fuerça de el Matrimonio, &c. De manera que no pone la fuerça en su Statuto, sino en la substancia del Sacramento esta es Demonstracion que no tiene respuesta.

¶ De derecho Ciuil hauia vnos hijos Naturales mas qualificados que otros, De dere[2840]cho de el Reino como no hai diferencia entre Legitimos, tan poco la hai delos Bastardos entre si, ni de los Naturales entre si. Qual sea natural la Lei lo explica bien, aun que es mal entendida, porque comunmente articulan sobre la Naturaleza, como en la Legitimidad (que es hauido y tenido por hijo natural de fulano, &c.) y engañanse, porque la Lei pone dos extremos, vno de parte de los padres, que sean solteros a el tiempo de el engendrar, y este extremo no se puede suplir por confession de las partes, si actualmente no se prueua, pues consiste en hecho. El otro extremo es, que el padre le conozca por su hijo, y este Acto pone la Lei en su aluedrio, y no puede ser compelido a el, que en esto difiere[2841] de el Legitimo, que como el Matrimonio se prueue, el Derecho presume por el hijo, mas en el natural es pura libertad de el padre, conocerle o no. Y assi aunque los Testigos depongan de vno, que es hauido por hijo natural de otro, no concluien, sino hai el conocimiento de el padre, y assi queda resuelto, que no puede el padre ser compelido a alimentar, o dotar a el hijo natural, mientras no le conoce, porque depende de su conocimiento, y a esto no puede ser compelido, pues la lei se lo da en su fauor, y no del hijo. Mucho me[2842]nos sera en los Bastardos, que son menos priuilegiados que los Naturales. Grandes Questiones (bien altercadas, y mal decididas) se resueluen por este principio, passo las de largo, la Aplicacion esta clara.

[168r] ¶ El tercer Punto es importantissimo y mui[2843] subtil, por que? el Papa (que solo es Iuez y absoluto dispensador en el matrimonio) no puede legitimar para en lo seglar, pues puede dispensar antes de el matrimonio, para que el bastardo naciera legitimo? o por que el Rei puede legitimar, pues que no puede dispensar en Matrimonio. Esta es vna dificultad que nadie la duda, Presupongo para su respuesta, que se vea la diferencia que arriba puse de indulgencia a dispensacion, y assi mismo se vea el otro Principio de la Regla Lesbia, quando la Regla se aplica a lo reglado, y no al con[2844]trario, que es lo que dezimos en Castellano, Vaia Mahoma a el otero, pues el otero no viene a Mahoma. La legitimacion delos Gentiles[2845] era mere positiua como su Matrimonio, por que no hauia Sacramento, y assi el Emperador podia perfectamente legitimar a quien queria, mas ahora que hai Sacramento, ni el Papa, ni el Rei tienen poder para en lo passado, que lo hecho no haia sido hecho, y que el aiuntamiento ilicito sea Matrimonio, como esto no se puede mouer, hazen lo que los Troianos para meter el cauallo en su ciudad, por no le deshazer (como Laocoon dezia) deshizieron el muro, y assi entro. Esto mismo haze el Papa, que en el legitimado nada altera, sino dispensa con Los Canones que tiene hechos contra los Bastardos, y habilita a el Bastardo, no porque a el Bastardo de nueuo valor, mas del que antes se tenia, sino por[2846] que quita a el Canon su valor. Y lo mismo el Rei en lo seglar, mas como el Papa no tenga poder sobre la Lei seglar para dispensar la, por esso no vale su legitimacion en lo seglar, y valiera si dispensara en el Matrimonio antes que el Bastardo se engendrara, por que alli tractaua con la persona, y no con la Lei. Y esta misma razon es en la legitimacion de el Rei, respecto de el Papa y Fuero Eclesiastico, la Aplicacion esta clara, No se si le parecera a el Lector que he cumplido mi promessa, alomenos oso le afirmar, que le he quitado hartas Sofisterias impertinentes, de el Natural hijo de la Ilustre, de Dotes, Alimentos, y lo que el por si puede sacar, que

ni sir[2847]ue, ni puede seruir para algun efecto. En resolucion ternemos, que no hai cosa fixa en Legitimacion, sino que pues es dispensacion de Lei se ha de ver el instrumento (y no prouarse) para saber a que se estendio quien le hizo. ¶ Este puncto tercero se me guarde pa[2848]ra el Passo mas importante que oi hai en Hespaña, el qual señalare, quando Dios quiera.

De el Porhijamiento, o Adopcion

TITVLO. XIIII.

CAP. I.[2849]

POrhijamiento se llama en Romance lo que en Latin Adopcion, es en dos maneras como se contiene en el titulo de el compadrazgo.

CAP. II.

EL que no tiene hijos de bendicion, pue[2850]de porhijar a el hijo que huuiere de barragana, o a otro estraño, y heredarle en sus bienes, mas si despues huuiere hijos de bendicion, ellos son los herederos, y excluien a los otros.

CAP. III.

EL porhijamiento pueden hazer todos los[2851] hombres que pueden engendrar, siendo libres y fuera del poderio paternal, y por lo menos han de ser diez y ocho años maiores que quien porhijan, la muger no puede porhijar sino en vn caso solo, quando perdio hijo en batalla siruiendo al Rei (por cohorte de aquel que perdio) con otorgamiento de el Rei, y no de otra guisa.

CAP. IIII.

EL que por ocasion pierde los miembros[2852] de el engendrar (assi como enfermedad, o fuerça, o ligamiento por hechizo) bien puede porhijar, porque naturalmente no era impedido para engendrar, sino por ocasion.

CAP. V.

EL Infante (que es en Latin el moço me[2853]nor de siete años) siendo huersano, no puede ser porhijado, porque no tiene consentimiento, mas el maior de siete años, con otorgamiento de el Rei puede ser porhijado, mirando el Rei antes la qualidad de el porhijador, y su vida y fama, y la causas que le mueuen, si tiene hijos legitimos, o los puede tener, y que hazienda tiene el, y el niño que quiere porhijar, y si miradas todas estas cosas le diere licencia, deue mandar tomar re-**[[168]v]**caudo de el porhijador de la hazienda que el niño tuuiere, para

que si muriere dentro de los quatorze años, la haian los que la deuen heredar, y aun que el Rei no lo mande, se entiende que el porhijador esta obligado a lo cumplir assi.

CAP. VI.[2854]

EL Liberto (que en Romance es el ahorrado de esclauo) no puede ser porhijado de alguno, porque siempre esta obligado a obedecer a el que le ahorro, y no lo haziendo, podia ser tornado a seruidumbre.

CAP. VII.

EL tutor no puede porhijar al moço que[2855] tiene en guarda, que se entenderia que lo haze por no le dar buena cuenta de sus bienes, mas despues que huuiere cumplido XXV. años puede porhijarle.

CAP. VIII.

QVien porhija a hombre que tiene hi[2856]jos en su poder, assi el porhijado como sus hijos, passan en poder del porhijador, y no le podria echar de su poder, sino fuelle por dos causas, la vna haziendo le tan grande enojo, o tuerto, que se huuiesse de mouer a mui gran saña. La otra, si alguno hiziesse heredero a el porhijado, de baxo de condicion que el Porhijador le sacasse de su poder, en tal caso le puede sacar de su poder, y sacando le, sera obligado a boluera el porhijado, todos los bienes y cosas con que entro en su poder.

CAP. IX.

Ninguno puede sacar de su poder sin cau[2857]sa, ni desheredar a el que huuiere porhijado, y si lo hiziere, deuele restituir todo lo suio que entro en su poder, y las ganancias que con ello ha hecho, sacado el vsu fructo que le pertenece, y mas le ha de dar el porhijador, la quarta parte de todo quanto tiene, esto se entiende en el porhijamiento de Arrogacion (que es el hecho por otorgamiento de Rei) mas si fuere hecho con el de otro Iuez, puedele desheredar, y echar de su poder con razon, o sin ella, por que no tiene el porhijado en los bienes de el porhijador mas derecho, que poder suceder en ellos, quando no hiziesse testamento.

CAP. X.

LA segunda manera de porhijamiento es[2858] la que en Latin se llama Adopcion, y quando el que porhija es aguelo, o Ascendiente de el porhijado (o por parte de padre, o de madre) cae el porhijado en su poderio plenamente, y el porhijador sucedera en todos los bienes del porhijado si muere ab intestato, mas esta Adopcion no le da derecho para los bienes y herencia de el porhijador.

CAP. XI.

EL porhijado (de quien trata la lei antes[2859] de esta) cae en el poder de su aguelo, o ascendiente que le porhija, come si el lo engendrara, porque ha dos vinculos, vno de naturaleza, y otro de derecho, mas si el que le porhijo le emancipasse, torna a recaer en el poder de su padre, como antes estaua.

Anotacion de este Titulo.

ESte Titulo puse con los de la legitimi[2860]dad, por que es vna filiacion legal, contrahecha a la natural, y porque se entienda el impedimento que engendra para el Matrimonio, en lo de mas es vinculo de mui poca substancia, y que tan facilmente se haze, como se deshaze. Entre Romanes se vso mucho, assi en tiempo de la Republica, co[2861]mo de los Emperadores, guardauase con mucho rigor, en tanto, que el adoptado passaua en la familia de el Adoptador, y ganaua lo que no tenia, como leemos de Clodio (aquel grande enemigo de Marco Tulio) que por hazerle mal, se dio en Adopcion a vn plebeio, y dexo de ser Patricio que antes era, para ser Tribuno de la Plebe (oficio a solos los plebeios concedido) y con esto le eligieron por Tribuno, y desterro a Tulio. Su Origen es de de[2862]recho de las Gentes, porque de Iacob leemos, que adopto por hijos a Manasse y Efraim sus nietos (hijos de su hijo Iosef) y les dio par[2863]tes como a hijos naturales suios, esta era A[2864]dopcion, la hija de Faraon tambien adopto a Moisen por su hijo, y esta fue Arrogacion.

De el Derecho de los Dotes.

TITV. XV.

CAP. I.

DOte es el algo que da la muger[2865] a el marido por razon de casamiento, para aiuntar y mantener el matrimonio, ansi quando se da antes de el Matrimonio (aunque no se expresse) es visto darse de baxo**[169r]** de condicion tacita, si el Matrimonio se efectuare, que no se efectuando no vale. Puede se el Dote dar antes, o despues de el Matrimonio, o crecerle en qualquiera destos dos tiempos.

CAP. II.[2866]

PAraferna en Griego quiere dezir, Bienes fuera de Dote, y de aqui se llaman bienes Parafernales, los que la muger retiene apartadamente para si, y si la muger los da a el marido, con intencion de quedar ella por señora de ellos, quedara con el señorio, mas si los da a su marido, el haura el vsufructo, como de todos los de mas bienes Dotales, y tienen el mismo priuilegio que el Dote, aun que por ellos no le haga obligacion, el derecho la ha por hecha, y en todo y por todo son hauidos por bienes Dotales.

CAP. III.

EL dote es en dos maneras vno Profecti[2867]cio, otro Aduenticio, Aduenticio se llama, el que la muger da a su marido de su propria hazienda de ella, o otro en su nombre (aunque sea su padre) como sea de la hazienda de la hija, o de otro estraño, que se la diesse para este efecto. Dote Profecticio es el que da a la muger qualquiera de sus ascendientes, de sus proprios bienes, y hazienda de quien le da, y no de la muger dotada.

CAP. IIII.

DOs maneras hai de dotar, puede se dar[2868] la Dote, o de voluntad de quien dota, o por premia a quien deue dotar. Por voluntades, el que trahe la muger por si misma a poder de su marido, o se le da quien puede, o deue. Por premia es, quando el que deue dotar a la muger, no la dota, sino siendo compelido, como es el padre, que ha de dotar su hija legitima que tiene en poder, aunque ella tenga de que, y el aguelo por linea masculina si la casa (y no tiene ella dote) es compelido a dotar la. Lo mismo el Visaguelo que la tenga en poder, mas si ella tiene hazienda de que puede ser dotada, no pueden ser compelidos a dotarla.

CAP. V.

LA madre no puede ser compelida a do[2869]tar su hija, sino fuesse siendo ella Infiel, y la hija catolica, ni otro estraño, sino fuesse teniendo en su poder hazienda que pertenezca a la muger que tiene de ser dotada. Qualquiera que tuuiere en su casa (o poder) moça de edad para casar, y no la casa por seruir se de ella, el juez le ha de compeler que la case conforme a la qualidad de su persona, y hazienda de ella, y la dote en todo aquello que tuuiere, de lo qual no ha de exceder el dote.

CAP. VI.

NIngun padre pueda tacita, o expressa[2870]mente dar, ni prometer a su hija Dote, en mas quantidad de la siguiente. Qualquiera hombre (pobre, o rico) puede dar, o prometer a cada vna de sus hijas legitimas hasta seiscientas mil marauedis.

¶ Y si tuuiere desde dozientas mil, hasta quinientas mil de renta, puede dar vn cuento de marauedis.

¶ Y si de quinientas mil, hasta vn cuento, y quatrocientas mil marauedis de renta, puede dar vn cuento y medio de marauedis.

¶ El que tuuiere cuento y medio de renta, y de ai arriba puede dar la renta de vn año, de la qual no exceda, ni pueda dar, ni prometer (por via de Dote ni casamiento de hija) tercio, ni quinto de su bienes, ni se entienda ser mejorada (tacita ni expressamente) por ningun contrato de entre biuos, so pena que todo lo que diere mas de lo contenido en esta lei, lo haia perdido, y ningun pacto, o promission que en fraude de esto se haga, valga ni tenga efecto alguno.

¶ Sobre esta lei (como en el primer libro[2871] dixe) hai vn tractado, el autor del qual nota de este texto, que corrige la lei 29. de Toro (que es la lei. 3. Tit. 8. lib. 5. de la Recopilacion) que habla de las mejoras por via de Dote, y concluie, que no se puede hazer mejora (tacita ni expressa) engañase manifiestamente, por que esta lei no dize que la hija sea incapaz de

mejora, sino que en fraude de esta lei (para darle el padre a la hija mas dote que la lei permite) no valga la mejora tacita o expressa que le hiziere, mas hasta la tassa de la lei mui bien puede, y en su Testamento no le impide esta lei que no la mejore a la hija, o hijas, que quisiere, aunque sea fuera de la tassa, porque esta lei habla de el dote que se da entre biuos, y no de la legitima de las hijas, y assi esta claro de la letra de la Lei, la qual se tiene de guardar, aun que la hija dotada fuesse vnica, sin hermanos, que por el dote maior pudieran ser perjudicados.

[[169]v] CAP. VII.

DOte se puede constituir por promessa de[2872] la muger que le da, o de el que le diere por ella, o por estipulacion de el marido, diziendo, prometeis me tanto dote, o señalando la cosa dotal, y respondiendo qualquiera de los susodichos que si, queda efectuado.

CAP. VIII.[2873]

PVedese prometer el Dote puramente, o de baxo condicion (como qualquiera otro contracto) y aun que ninguna haia, siempre se entiende la condicion tacita, si el matrimonio se efectuare, la qual la lei ha por puesta (como arriba se dixo) y para dia, o tiempo cierto, o incierto, y venido el tiempo cierto que fue señalado, se ha de pagar, mas si fue incierto, como si dixo que dentro de vn año daria el dote, y no se pusiesse desde quando ha de correr y contarse el año, se entiende que ha de ser desde el dia que se hizieren las bodas, y no antes. Ansi mismo a tiempo incierto, si se prometiesse para la muerte de alguno (porque aquel dia es incierto) y valdria la la promessa, mas si fuesse para la muerte de la muger con quien se da el Dote, no valdria, porque despues de muerta no hauria matrimonio, ni por el consiguiente Dote, que es para durante el matrimonio, y el marido no se podria aprouechar del.

CAP. IX.[2874]

EN los conciertos de casamientos, y en todo lo que toca Dotes, Arras, o Bienes gananciales, se ha de la entender la costumbre dela tierra donde se efectua el casamiento, y no donde biuen de biuienda los casados.

CAP. X.

DA se el dote a el marido (como arriba se[2875] dixo) para sustentar la carga del Matrimonio con los fructos, las quales siempre son de el marido, mas para que el los haga suios, requierense tres cosas; la primera, que el matrimonio sea hecho, la segunda que sustente las cargas de el Matrimonio, manteniendo la muger y su familia, la tercera que el Dote le sea entregado, y qualquiera de estas que falte, no haze suios los fructos, sino que augmentan el caudal de el Dote, y se cuentan con el principal.

CAP. XI.

DIze se el Dote ser entregado, quando se[2876] entrega a el marido, o a su cierto mandado, porque si se diesse a otro, sin voluntad o expressa Aprouacion de el marido, no es entregado

a el marido, y el peligro, o riesgo de el tal Dote seria a cuenta de la muger, y no de el marido, y si a el marido se diesse en cuenta de el Dote alguna deuda que el deuia, o otra persona, y el marido soltasse aquella deuda, esta suelta es hauida por entrega.

CAP. XII.

LOs fructos de el Dote entregado antes[2877] de las Bodas no son de el Esposo, si no que se han de contar en el Dote, mas si el sustentasse las cargas de el Matrimonio, aun que de rigor de Derecho no eran suios, de igualdad de derecho los ha de hauer, y los haze suios como si se huuieran hecho las Bodas.

CAP. XIII.

TOdo Dote se puede dar en bienes mue[2878]bles, o Raizes, si la que da el dote, es maior de edad, no hai necessidad de hazer diligencia extra ordinaria, sino que en la forma que se hiziere se guardara, mas si es menor, su curador puede dar el Dote en bienes muebles, y si en Raizes se diere, es necessaria de mas de su autoridad la de la justicia, para lo que ahora se vera.

CAP. XIIII.

EN vna de dos maneras se da qualquie[2879]ra Dote, o sin apreciarle, o apreciado, por apreciar se da, quando se entregan las cosas en que se da, simplemente sin ningun aprecio, y en tal caso, la cosa Dotada queda por de la muger, y a riesgo suio, y el daño, o mejora que en ella huuiere (en quanto a la propriedad) sera a cuenta de la muger, por que de los fructos no se tracta, que (como esta dicho) son de el marido.

¶ Apreciado se da el dote, quando le estiman, y el marido le recibe en aquel precio y[2880] estimacion que le señala, y en esto es necessaria la autoridad de el Tutor en lo mueble, y la de el Tutor y juez, en las raizes, porque en efecto, esta estimacion haze venta (como luego se vera) y assi como las cosas de los menores no se pueden vender sin autoridad de juez, tampoco estimarse, pues en efecto es venderse por la estima, y qualquiera engaño que haia en la estimacion de la vna parte, o de la otra (aunque sea en muy pequeña quantidad) se ha de deshazer, y este es priuilegio especi-**[170r]**al de el dote, que en qualquiera otro Contracto no se deshaze el engaño, sino es que exceda quantidad Quota, como en su lugar vimos.

¶ Hecho el aprecio, y recebida en el la co[2881]sa apreciada, o se declara expressamente, que para la restitucion de el dote (quando dissuelto el matrimonio se haia de restituir) quede la elecion a el marido, o a la muger, o ninguna cosa se declara. Si el marido reseruo en si la elecion, de boluer la cosa o el precio, aquello se guardara, y con dar la vna cosa de las dos (qual el mas quisiere) cumple. Si la muger reseruo en si la elecion, le han de dar de las dos cosas la que ella mas quisiere, o el precio, o la cosa apreciada. Mas si ninguna cosa se aclaro en el Contracto de el dote, se ha de considerar el aprecio, si fue hecho para no mas de saber lo que el dote montaua, que es como tantear lo que podria valer, y este es hauido por no aprecio, y se restituira la cosa, mas si fue legitimamente apreciado, y no se declaro cosa alguna, el marido ha de pagar el aprecio (quando el matrimonio se dissoluiere) y la mejora o peora de la cosa apreciada es a su riesgo.

CAP. XV.

EL Pro o daño de el dote que se da en di[2882]nero de contado, o en cosa que consista en peso o medida (como qualquiera grano, cera, vino, olio, y todo lo semejante) esta a riesgo de el marido, por que puede luego vender las tales cosas, y hazer dellas a su voluntad, y quando el matrimonio se partiere, ha de restituir a la muger otro tal y tanto como con ella recibio. ¶ Si recibio ganado por apreciar, aunque los fructos de el haze suios, de los mismos fructos esta obligada a rehazer las cabeças que se murieren, o perdieren, de forma que (quando lo huuiere de restituir) restituia la propriedad entera, como la recibio.

CAP. XVI.

LA esclaua que se da apreciada en dote, si[2883] se haze de el marido la propriedad por el aprecio, los partos de ella seran de quien es la madre, y lo mismo todo lo que esclauo, o esclaua ganare, si queda por de la muger y a su riesgo, los partos, y lo que adquiriere por herencia, o donacion, sera de quien es la propriedad, y sera solamente de el marido lo que ganare el esclauo por sus manos y industria, o con dineros de el marido.

CAP. XVII.

LA deuda que deuan a la muger se puede[2884] dar en dote, y el marido se ha de hazer cargo de ella, como de todo lo de mas que recibe en dote, y hai distincion, que el deudor que la deue, o es ascendiente de la muger o estraño. Si es ascendiente, y antes que se cobrasse de el vino en pobreza (de forma que no se puede cobrar) es a riesgo de la muger, porque ni el ierno ni el hijo estan obligados a compeler a su padre o suegro como a los estraños. Si el deudor es estraño, o la deuda es forçosa, o voluntaria, llama se forçosa, la que deue por contracto (como es compra, o vendida, o otra deuda semejante) en tal caso si el marido es negligente en cobrarla, y se pierde la deuda, la ha de pagar el, o su heredero, como si la huuiera cobrado, mas si la deuda es voluntaria (como si alguno sin premia ni obligacion que para ello tuuiesse, huuiesse prometido a aquella muger alguna cosa cierta, como mueble o raiz) ha se de considerar, si la muger que da el dote dize, doi os en dote tantos marauedis que tal hombre me deue, si el deudor conocio expressamente la deuda, esta obligado a cobrarla, y si se perdiere, sera a su riesgo, y no de la muger. Mas sino prometio cosa cierta, sino doi os tantos marauedis que fulano me mando, y mando que os los de, y el deudor no conociesse quantidad cierta, sino que daria lo que deuia, sera obligado el marido a hazerse cargo solamente de lo que recibio, y lo de mas que se perdiere sera a riesgo de la muger, y no suio.

CAP. XVIII.[2885]

EL marido deue hauer la tenencia de el dote, y donacion y arras, que pertenece a la muger, y ser señor de todo ello, y desfructarlo, mas no vender ni enagenar la propriedad, fuera si se la dieron apreciada, y le hizo suia como esta dicho.

CAP. XIX.

QVando se mueue pleito a el marido so[2886]bre el dote, o sobre cosa dotal, y fuere vencido, el peligro y riesgo de lo que se perdiere o menoscabare, es a cuenta de la muger, sino fue apreciado, y si lo fue, es obligada la muger, o quien por ella dio el dote, a dar otra cosa (tal y tan buena) como la que le fue sacada. Si a el tiempo de dar el dote, la muger,**[[170]v]** (o quien por ella le dio) se obligo dela hazer sana, esta obligada a el saneamiento, mas sino se obligo a ello, y la dio sabiendo que era agena, tambien esta obligada a el saneamiento, y si la dio con buena fe, y no se obligo, no tiene porque la hazer sana.

CAP. XX.

LA muger que tiene el marido prodigo[2887] (que en lenguaje antiguo de Castilla se llama Desgastador) o que tiene otro vicio, por donde se tema que le desgastara o dissipara su dote, puede pedir en juizio, que se le entregue a ella, o le de recaudo de no se le dissipar, o se ponga en poder de vn tercero que le beneficie, y de los fructos los sustente a entrambos, mas si el marido fuesse de buena prouision y recaudo, aunque venga en pobreza no se le puede quitar, porque a quien la muger entrega su cuerpo, no deue desapoderar le de el dote que le dio.

CAP. XXI.

LOs arboles de la heredad no apreciada,[2888] si son de los que no se acostumbran cortar, ha los de hauer la muger (hora los haian cortado a mano, hora derribado se ellos) y no el marido, porque el arbol no es fructo de la tierra en que esta, sino el fructo que el lleua, y lo mismo es de la cantera que no crece, que lo que se saca de ella sera de la muger, mas si crece: es fructo, y sera de el marido.

CAP. XXII.

SI durante el matrimonio, se trueca algu[2889]na heredad de el marido, o de la muger (por otra) o se compra, o se vende, y de el precio se compra otra heredad, aquesta heredad trocada o comprada sucede en lugar de la heredad primera, y sera de cuia era la otra, y los fructos seran comunes, como esta dicho.

De las Arras.

TITVLO. XVI.

CAP. I.

Segun Fuero de Castilla se llama[2890] propriamente Arras, lo que en Latin dizen Donacion propter nupcias (que es donacion por causa de bodas) que Arras (en su proprio significado) es la señal que el comprador da a el que vende, para firmeza de la compra que haze, y si despues se arrepiente, pierde aquella señal, y por que en el Matrimonio daua el marido esta prenda

en arras, que passaria adelante el desposorio concertado, y porque pena no ha lugar en el matrimonio, se dauan las arras, mas aunque esta fue su origen, ahora se pueden dar las arras antes de el matrimonio, o despues de hecho, y estas propriamente son las que da el marido.

CAP. II.

LAs Arras son en dos maneras, vna, las ar[2891]ras que estan dichas, y otra que en Latin se llama sponsalicia largitas (que quiere dezir franqueza de desposado) y esta donacion se ha de hazer antes de el desposorio, porque si se hiziesse despues de el matrimonio acabado, sera donacion durante el matrimonio, la qual es defendida por las Leies, y esta donacion tiene inclusa la condicion tacita de el dote, que si el matrimonio no le efectua, no uale.

CAP. III.[2892]

EL hombre que se casa no puede dar a su muger en arras, mas de el valor de el diezmo de los bienes que el tal hombre tiene, y si mas le diere o prometiere, no vala el tal prometimiento, y sus parientes mas propinquos de el lo puedan demandar por el, y si el padre o la madre mandan arras por su hijo, no puedan dar ni mandar mas de el diezmo, como esta dicho.

CAP. IIII.[2893]

EL marido que a el tiempo que se casa no tiene de que dar arras, y prometiere arras de lo que despues ganare, quando la muger se las pidiere se ha de considerar el tiempo de la demanda, porque no exceda de el diezmo de lo que entonces tiene.

CAP. V.[2894]

LA Lei de el Fuero (arriba puesta, que habla de la quantidad de las arras) no se puede renunciar tacita ni expressamente, y el escriuano que recibiere tal renunciacion, pierda el oficio, y sea falsario si mas le vsare.

CAP. VI.[2895]

LAs arras prometidas en el matrimonio sean de la muger a quien se prometieron, y aun que no dexe hijos, passen a sus herederos, si ella no dispone otra cosa.

CAP. VII.[2896]

EL marido no pueda enagenar, ni malmeter las Arras que huiere dado a su muger, aunque ella lo consienta, ni la muger lo pueda otorgar.

[171r] Delas Donas y Vistas de los Desposados.

TITVLO. XVII.

CAP. I.

EL esposo no pueda dar a su es[2897]posa (o muger) en joias ni vestidos (ni en otra cosa alguna) mas quantidad de hasta lo que montare la octaua parte de el dote que con ella recibe, y no se pueda hazer pacto ni Contracto alguno en fraude de esta Lei, y el que se hiziere sea en si ninguno.
¶ Lo restante de esta Lei no se pone, porque lo corrige la siguiente.

CAP. II.[2898]

QVando el esposo huuiere dado a su esposa algunas joias, vestidos, o donas, si alguno de ellos muriere, antes de hauer besado el esposo a la esposa, tornen a el esposo (o si es defuncto a sus herederos) todas las donas que le huuiere dado, y si la beso (y no tuuo mas de esto que ver con ella) la esposa gane la mitad de lo que assi le huuiere dado, y la otra mitad torne a el esposo (o a sus herederos) y si huuieren consumado matrimonio, ganelo todo la desposada, y venga a sus herederos, no hauiendo Arras en el tal casamiento. Mas si huuiere Arras, tenga la muger (o sus herederos) elecion de escoger las Arras solas, o los vestidos y joias, y dexar las Arras, y esta elecion hagan dentro de veinte dias, como por el marido (o sus herederos) fueren requiridos, y si en este tiempo no eligieren, el Derecho de elegir passe a el marido, o a sus herederos.

De la Donacion entre marido y muger.

TITVLO. XVIII.

CAP. I.

LA donacion que durante el matri[2899]monio haze el marido a su muger (o al contrario) no vale, por que con el demasiado amor, se podria despojar el vno a el otro, y el mas escasso seria mejor librado, por esto no vale la tal donacion, y despues de el matrimonio acabado, el que la hizo, la puede reuocar expressamente, y tacita, si dispusiesse en su vida de aquella cosa que huuiesse dado, dandola a otro, o si la vendiesse, o si muriesse el que recibio la donacion, antes que quien la hizo, en qualquiera caso de estos se deshaze, aunque no la haia reuocado.

CAP. II.[2900]

EN solos dos casos vale la donacion hecha durante el matrimonio, el primero, quando el que la haze no queda por hazerla mas pobre que antes, aunque el que la recibe que de mas rico. El segundo, quando el que la recibe, no queda mas rico que antes, aun que el que la haze

que de mas pobre por hazerla. Exemplo de el primero. Si a el marido le mandassen alguna herencia, y antes de ser apoderado de ella se la diesse a su muger, valdria esta donacion, porque puesto que la muger se haze mas rica por ella, el marido no queda mas pobre que antes, pues aquella cosa que le mandaron no entro en su poder, lo mismo seria, si diesse a su muger alguna cosa que no fuesse de el que la da, valdria la tal donacion, porque ella lo pudiesse ganar por tiempo. Estas dos donaciones, y todas las semejantes (aunque sean hechas durante el matrimonio) valen.

CAP. III.

EXemplo de el segundo caso. Si el mari[2901]do diesse alguna sepultura suia a su muger (o al contrario) o le comprasse sitio, o le diesse heredad en que edificasse alguna iglesia, o dineros, o renta, para alguna obra pia. Tales donaciones como estas, que no hazen mas rico a el que las recibe, aunque hazen mas pobre a el que lo da, valen Ansi mismo valen, porque son dadas en manera que se tornan en seruicio de Dios.
¶ Mucho se deuen notar estas Leies, que la donacion hecha durante el matrimonio, no la hazen ninguna ipso iure, sino que es menester que se reuoque, o por obra, o por palabra, y mas que siendo para obra pia, le da mas fuerça.

De la Restitucion de Dote.

TITVLO. XIX.

CAP. I.

EN vna de tres maneras puede el[2902] marido ganar para si el dote de su muger. La primera por concierto. Segunda, por delicto de adulterio que la muger cometa (lo qual vi-**[[171]v]**mos en su Titulo particular. Tercera, por costumbre de la tierra. Quando huuiere concierto hecho a el principio (y antes de el matrimonio) se ha de guardar. Lo mismo es de la costumbre de la tierra donde la huuiere, y qualquiera de estos tres casos se entiende, no quedando hijos legitimos de el tal matrimonio, porque si los hai, ninguno de ellos puede ganar el dote, ni bienes de el otro, sino los hijos. En todos los de mas casos (fuera de estos tres) dissuelto el matrimonio se ha de restituir el dote a la muger que le dio, o a sus herederos.

CAP. II.

SI el dote es profecticio, y la muger no de[2903]xa hijos, y el matrimonio se dissuelue en vida de ella, ha se de entregar a el padre y ala hija juntos, y sino tuuiere padre, a la hija sola, aunque tenga hijos. Si el Dote fuere Aduenticio, ha se de dar conforme a el concierto (si le huuo a el principio del matrimonio) y sino le huuo, restituiase a la muger, o a sus herederos.
¶ La primera parte de esta Lei no se pratica (aunque no hai Lei que la corija) sino que[2904] el dote se restituie a la muger, o a sus hijos, aunque sea profecticio, y tenga padre que le dio. La razon de la practica esta clara, porque esta Lei presupone vn falso de Derecho de el Reino (aunque no lo era de Derecho comun) y es que buelua la hija a poder de el padre

que la doto, mas como vimos en los efectos de el Matrimonio, el matrimonio emancipa los casados, y ansi no puede hauer caso en que esta muger recaia en poder de su padre, sino que es señora de si y de su hazienda, y a ella se le ha de restituir, y no a su padre, excepto sino huuiesse concierto en contrario, que en tal caso por el concierto (y no por la Lei) se le hauria de boluer a su padre.

CAP. III.

LA restitucion de el dote si es de bienes[2905] raizes se ha de hazer luego, y si es de muebles, se haga dentro de vn año, como el matrimonio se parta, excepto si hai hijos de el tal matrimonio, que el que de los casados quedare biudo, ha de retener los dichos bienes para augmentarlos.

CAP. IIII.

QVando acaece que antes que los fructos[2906] son cogidos de las heredades, muere el marido o la muger, si los fructos parecen en la heredad a la sazon de la muerte, partanse por medio, entre el biuo y los herederos de el muerto, y sino aparecen, haia los fructos aquel cuia fuere la raiz, y de las missiones (que fueren hechas en la lauor) a el que la labro, y esto sea si la lauor fuere viña, o arboles, ca si fuere tierra, y fuere sembrada (aunque no aparezca el fructo a la sazon de la muerte) partase por medio quanto ende huuiere, y sino fuere sembrado, y fuere baruecho, el que no ha nada en la heredad, haia la mitad de las missiones que fueren fechas en el baruecho.

CAP. V.

SI el dote se restituie en especie a quien le[2907] ha de hauer, y hai fructos pendientes, ante todas cosas se han de sacar de ellos las expensas que aquel año se hizieron en la lauor de la cosa dotal, el qual año se ha de contar desde el dia que se cumplio el matrimonio por palabra de presente, y fue entregado el dote a el marido (quando acaeciesse, que en aquel mismo año que fuera hecho el casamiento, se departiesse) y hecho esto, se han de repartir los fructos a Rata entre el marido y la muger (o sus herederos) conforme a los meses que han corrido de aquel año postrero hasta la restitucion. Lo mismo es de la heredad que lleua dos fructos a el año, o la que lleua vn fructo en tres años, como seria la heredad plantada de rubia, o cardon, o açafran.

CAP. VI.

EL marido que no tiene de donde restituir[2908] el dote que con su muger recibio, no ha de ser compelido a que pague mas de lo que buenamente pudiere, de manera que le finque alguna cosa con que biua, y esto mismo se entienda de los hijos, que haian de entregar a su madre el dote que con ella recibio su padre.

CAP. VII.[2909]

AVnque el marido tenga mas hazienda que la muger, o al contrario, los fructos de todo lo que tuuieren (quier sea mueble, quier raiz) sean comunes, y la propriedad donde ellos proceden quede por de cuia es, o de sus herederos.

CAP. VIII.

EL marido o muger en cuia tierra se hu[2910]uiere labrado casa, molino, o horno, muriendo qualquiera de ellos, aquel cuia fuere la raiz (o su heredero) de la mitad de el aprecio en que fuere tassada la lauor que se hizo, y**[172r]** quede la lauor con el señor de la raiz donde esta.

CAP. IX.

LA viña o lauor que el marido o muger ha[2911]zen en tierra de vno de los dos, si muere aquel cuia es la tierra, tome el terrazgo swegun ponen las viñas en aquel lugar, y el fructo (de la tal viña o lauor) parta lo con los hijos de el muerto, o no los hauiendo, con sus herederos. Esto mismo sea en otras lauores, qualesquier que se hizieren en el solar de el vno de ellos.

CAP. X.

HAuiendose de restituir el dote en espe[2912]cie, si en alguna raiz del huuiere hecho el marido alguna mejora (assi como rehaziendola, o acrecentandola) por donde la cosa va le mas, han se le de pagar las costas que huuiere hecho en ella (ademas de los fructos que lleuo de la dicha cosa) y lo mismo en los reparos de las cosas dotales, mas si las despensas no fueren vtiles, ni necessarias (sino voluntarias y de deseite) no las ha de hauer.

De los Bienes gananciales.

TITVLO. XX.

CAP. I.[2913]

LOs Bienes que tuuieren marido y muger a el tiempo que se dissuelue el matrimonio, se presume ser comunes, saluo los que prouare cada vno que son suios apartadamente.

CAP. II.

EL hombre o muger que teniendo hijos[2914] casa con otro, y haze alguna ganancia con los bienes suios y de sus hijos (que no ha partido) aquella persona con quien caso haia su mitad por entero, fuera si el padre o la madre (de los tales hijos) tuuiesse los bienes de ellos en guarda, o por escripto, como manda la Lei.

CAP. III.

QVanto el marido y la muger ganaren,[2915] o compraren de consuno, haianlo ambos por mitad, y si fuere donacion de Rei o de otro, y lo diere a ambos, haian lo ambos marido y muger, y si lo diere a el vno no mas, haialo solo aquel a quien lo diere.

CAP. IIII.

TOdo lo que el marido ganare por herencia[2916] de sus padres o parientes, o donacion de señor, pariente, o amigo, o en hueste que vaia por sueldo de Res, o de otro, sea suio proprio quanto ganare, mas si fuere en hueste sin soldada, sino a costa de si y de su muger, ansi como la costa es comunal, ansi lo que ganare sea comun de entrambos, y lo mismo se entienda de la muger, en las herencias, o ganancias que hiziere.

CAP. V.[2917]

QValesquier bienes castrenses, o quasi castrenses, o oficios de Rei, donadios, ganados durante el matrimonio, queden por bienes y caudal proprio de aquel que los huuo ganado, sin que el otro haia parte en la propriedad. Mas de qualquiera qualidad que sean los bienes (aunque sean castrenses, o quasi castrenses) los fructos y rentas de ellos sean comunes, y el marido tenga libre y general administracion de todo lo que durante el matrimonio se ganare (que sea comun de entrambos) para poder disponer de ello, sin licencia ni otorgamiento de su muger, excepto de los bienes cuia propriedad pertenezca a qualquiera de ellos, como en esta Lei esta dicho. Y la enagenacion que ansi hiziere valga, saluo si fuere prouado, que la tal enagenacion fue hecha con cautela, a fin de damnificar o defraudar a su muger, en tal caso no valdria.
¶ La muger que quedando biuda biuiere luxuriosamente, pierda los bienes gananciales, y se bueluan a los herederos de el defunto, en cuia compañia fueron ganados.
¶ Esta Lei es admirable, y por ella se deter[2918]mina la duda, en que no se resoluio Rodrigo Suarez Si los bienes quasi castrenses, salarios de Oidores, y Abogados, y de Catedraticos, si son bienes gananciales comunes, o si son proprios de el que los gana. La otra Question, si el marido puede dar o jugar de los bienes adquiridos durante el matrimonio, sin que se le haia de contar en su parte, la Lei abiertamente dize, que lo puede hazer, con que no sea con cautela o malicia. Ansi mismo es muy de notar en la parte final, que manda restituia los bienes Gananciales la muger que biue mal, y es de aduertir, que es pena puesta ipso iure, con restitucion, por donde ninguna duda hai, que si biue luxuriosamente (aunque no sea conuenida) en conciencia es obligada a la restitucion. La razon es, por**[[172]v]** que el marido es señor pleno de aquellos bie[2919]nes constante el Matrimonio, y como bienes suios, puede disponer de ellos a su voluntad, la mitad de estos da el Derecho a la muger, con condicion limitada, que biua bien, luego faltando la condicion, ningun Derecho le queda a ellos, sino que como injusta detentadora, los ha de dexar a quien la Lei los aplica. Mas que diremos? si esta biuda casasse segun[2920]da vez, y en poder de el segundo marido adulterasse, y por el adulterio se adjudicassen sus bienes a el marido segundo, digo, que los bienes gananciales que tuuiesse de el primer matrimonio, boluerian a los herederos de el primer marido, y no a el segundo a quien adultero, porque son bienes subjectos a restitucion. Bien se lo que se me podria replicar de[2921] la misma letra de la Lei que habla en Biuda, y no en

la que segunda vez se casa, porque el delicto que haze en poder de el segundo marido, es en ignominia del, y no de el primero. Respondo, que la letra no habla de la biuda que esta en el estado de biudez, sino respecto de dissoluerse el matrimonio primero, lo qual no se puede hazer, sino quedando biuda de el que le gano los bienes. En quanto a la ignominia de el presente, digo que es assi como se opone, mas esto no importa a los bienes, porque si ella tiene hijos, la Lei se los adjudica, y no a el marido injuriado, assi en nuestro caso, los bienes subjectos a restitucion, son distinctos de la injuria de el marido presente. Bien es verdad, que si el marido[2922] no la acusa, no podran los herederos de el primero acusarla, porque perder los bienes, es dependiente de el biuir mal, y de el Adulterio, mas la acusacion de esto es reseruada a solo el marido, luego no se puede demandar lo accessorio, por quien no tiene action para lo principal.

CAP. VI.[2923]

LA muger durante el matrimonio pueda perder por su delicto (en todo o en parte) sus bienes gananciales, o dotales, o de otra qualquier qualidad que sean.

CAP. VII.

EL marido o la muger, dissuelto el matrimonio son señores (en todo y por todo)[2924] de los bienes gananciales, que a cada vno cupieren, y no son obligados a reseruar vsufructo ni propriedad, a los hijos comunes, ni a otra persona.

CAP. VIII.[2925]

LA Manda que el marido hiziere a su muger en el testamento (o por otra via) sea de los bienes proprios de el marido, y no en los gananciales que ella ha de hauer, delos multiplicados durante el matrimonio.

CAP. IX.

LA muger que renunciare las ganancias,[2926] no sea obligada a las deudas hechas durante el matrimonio.

CAP. X.

SI juntos el marido y muger (durante el matrimonio) dotaren, o donaren propter nup[2927]tias a alguno de sus hijos en cierta quantidad, paguese de los bienes gananciales, y sino bastaren, paguen la resta de por medio, cada vno de sus bienes, y si el padre solo diere el dote o donacion, paguese de los bienes gananciales y multiplicados durante el matrimonio, y lo que faltare, paguelo el marido de su proprio caudal, y no la muger.

CAP. XI.[2928]

EL marido o muger que cometiere delicto (de qualquiera qualidad que sea) porque deua perder sus bienes, haia solo la pena, y no padezca el que esta sin culpa, por la culpa de el otro, y el que esta sin culpa haia su parte de bienes multiplicados (durante el matrimonio) y sean hauidos por bienes de ganancia, todos los ganados durante el matrimonio, hasta la sentencia en que se declare el delinquente, aunque la pena se imponga ipso iure.

¶ Esta Lei quita muchas dudas que hauia[2929] de Derecho antiguo, y amplia muchas Leies de Partida, que en esta materia de Delictos no ponian que se sacasse de los bienes de el delinquente, mas de el dote de su muger, y las deudas, sin hazer mencion de los bienes multiplicados. La duda que hauia, fue causa que la buena memoria de el Doctor Segura (Catedratico de Prima de Leies en la vniuersidad de Salamanca, y Maestro de los maestros de quien yo oi) hiziesse vna Repeticion sobre ello, la qual fue causa de la Decision de esta Lei.

CAP. XII.

EL lecho cotidiano que los casados tie[2930]nen, quando el vno muere, sea de el biuo mientras no se casare, y casandose, le torne ala particion con los herederos del muerto.

¶ Esta Lei vale, porque no da pena a la biuda, porque se casa, sino premio a la que no se casa, y su Razon es mui de notar.

[173r] Anotacion de estos seis Titulos.

LA Materia de los Dotes, es delas mas no[2931]bles y practicables que hai en el Derecho, noble por su subjecto, que es el. S. Matrimonio, practicable por su comun vso, en el Derecho de el Reino tiene mucha confusion, porque lo que yo he partido en seis Titulos, confunden las Leies en vno, o dos, creo que le he quitado mucha parte de la obscuridad que tenia, dando a cada Titulo en dote su materia particular, y lo mismo hare en esta Anotacion, digeriendo la materia por los Titulos mas principales. Dote en Romance[2932] antiguo le vsauan de genero feminino, yo conforme a la comun lengua que ahora hablamos, le hago masculino, como tambien lo son todos los de mas vocablos que tienen la misma terminacion. Arriba prometi tratar en este Titulo, como es dispensable el casamiento con dos hermanas, y soi forçado remitirlo a otra parte, donde lo tratare. Dote pro[2933]priamente es, lo que la muger para el Matrimonio, o durante el Matrimonio, trae a poder de el marido, en qualquiera manera que sea, aun que sean bienes Parafernales, gozan de el priuilegio de Dotales, como hemos visto, y los priuilegios de el Dote se vean en el Titulo de la Hypoteca legal, o tacita. Si el marido dota a la muger, es hauido aquel Dote como si otro la dotasse, porque despues que es de ella, le torna a hauer de su mano, de manera que el Dote siempre viene de parte de la muger, y nunca puede venir de parte de el marido.

¶ Vna Question se me ofrece (por ningu[2934]no que haia visto, y me acuerde) tocada, si en la venta que se haze por aprecio de el dote, si se dara a los parientes de la muger retracto contra el marido, siendo la cosa de Abolengo. Punto es subtil, y que puede ofrecerse en Practica, la parte afirmatiua me atreuiera a sustentar en rigor de Derecho, mas inclinome a la parte negatiua, que no se de Retracto[2935] (aunque quien quisiere retractar la cosa dotal, la lleuasse con la carga de la Hypoteca) mueuome a ello, porque esta venta Dotal es mas priuilegiada

que la ordinaria, y no se paga alcauala del dote, y se da engaño en menos de la mitad de el justo precio, por donde no se puede dezir pura Venta, como las de mas en que se da el Retracto. Pero constantemente afirmo, que quando el marido quisiesse ven[2936]der la cosa dotal que le fue dada por aprecio, no la podran retractar los parientes dela muger, ni aun los hijos comunes de entrambos, porque el marido es perfecto señor de la cosa vendida, por titulo Oneroso, el qual (como en su Titulo vimos) saca la cosa vendida de la Familia, y impide el Retracto.

¶ Arras son las que da el esposo a su espo[2937]sa por obligacion antes de el matrimonio, y assi como el Dote no puede ser de parte de el marido, assi no puede hauer Arras de parte de la muger. Comunmente se entiende que se deuen a donzella, y no a biuda, o corrompida, y assi los escriuanos lo ponen en las escripturas que se dan por honra de su virginidad, es error manifiesto, porque la Lei expres[2938]samente dize que se dan por señal de el Contracto, y que este fue su origen, pues como el matrimonio se de entre qualesquiera personas que le puedan contraher, assi las Arras se pueden dar a la biuda, y dexarse de dar a la donzella, porque solo se considera que sea el hombre el que las da. El segundo error es, que dissuelto el matrimonio (quando hai copia de joias y vestidos) dan a la muger, o a sus he[2939]rederos elecion en ellos, o en las arras, es abuso grande, y no entender la Lei, que solo da esta elecion en las joias y vestidos dados antes de el matrimonio, y estas son las que yo (con nombre proprio y Castellano) llamo Donas, y los labradores en mi tierra llaman Vistas, en Latin se llama Sponsalicia largitas (que[2940] quiere dezir franqueza de desposado) mas si el marido en el discurso del matrimonio da a su muger. M. ducados de joias y vestidos, aunque no haia Arras, ella ni sus herederos no tienen elecion en vn marauedi, sino que son bienes distinctos de las Donas, y assi lo muestra claro la Lei, en la distincion que haze, que ha de preceder la donacion de las Donas a el beso, quanto mas a el aiuntamiento, pues si el marido da las joias y vestidos despues de hecho el matrimonio, ya no son Donas voluntarias, sino Donacion durante el matrimonio, la qual es de ningun efecto. Las leies de Recopilacion y Fuero (que note estar**[[173]v]** corregidas por la Lei siguiente a ellas) dauan[2941] Sponsalicia largitas, assi de parte de la esposa como de el esposo, y hazian la distinction misma, de si se hauian besado, o no, estan corregidas con mucha razon, porque la muger no ha de dar cosa alguna a el varon, sino el hombre lo deue a la muger en lei de gala y gentileza, porque la muger es vista recebir fuerça aun en el acto de el besar, y puesto que ella lo dessee, su honestidad no da lugar que ella acometa a el varon, sino que de el sea acometida, y por aquel agrauio (que la Sagrada Es[2942]criptura llama Humiliacion, y otras vezes Verguença) siempre esta obligado el hombre a pagar a la muger, en esto, y en lo que de ello se sigue, lo de mas es grosseria de villanos, y exercicio de rufianes. De aqui viene que el hombre esta obligado a pagar a la muger su virginidad, y no la muger a el hombre, lo mismo en el acto torpe, puede la muger conuenir a el hombre por la paga, y no al contrario.

¶ Desto tenemos en resolucion, que de par[2943]te de la muger (antes, o despues de el matrimonio) no puede hauer mas de vn dote, ni de parte de el hombre puede hauer antes de el dote mae de vnas Arras por obligacion, o vnas Donas de voluntad, y despues de el matrimonio, ninguna cosa de estas puede hauer, sino fuessen las Arras, quando al principio prometiesse el marido de otorgarlas durante el matrimonio, de lo que en el adquiriesse, porque si esta promessa (que la Lei aprueua) no se haze desde antes, hecha despues, es hauida por donacion durante el matrimonio, y por el consiguiente no vale.

¶ Bienes gananciales (que por otro nom[2944]bre se llaman Mejoras, o bienes mejorados) son los ganados por marido y muger durante el matrimonio, su origen es de Derecho positiuo de el Reino, y en muchas partes no le hai, como es en Cordoua, donde todo lo que se gana durante el matrimonio es proprio de el marido, y no esta obligado a dar a la muger mas de el dote que con ella recibio. Enla Corona de Aragon lo llaman Escrex (que quie[2945]re dezir augmento) y dissuelto el matrimonio, el marido, o sus herederos estan obligados a dar a la muger el dote que con ella recibio, y mas la mitad por sus dias della, y quedan por de el marido todos los bienes multiplicados, como si recibio. M. ducados de dote, ha se los de boluer, y mas quinientos, el vsufructo de los quales goza ella por sus dias, y defuncta, buelue la propriedad a los herederos de el marido, mas no se da Escrex sino es a donzella. Este mismo Derecho hai[2946] en el Reino de Napoles, y en Francia hai el mismo vso, como refieren Iacobo Cuiacio, y otros Doctores Franceses. Aunque la naturaleza deste augmento es vna misma en todas partes, la parte Quota es diferente, maior, o menor, segun el vso de cada prouincia. Los Griegos le tenian en vso, llaman le Hipobal[2947]lon (que quiere dezir subjecto, o cosa echada debaxo de otra) porque en efecto es cosa echada, o apegadiza debaxo de el Dote cuio accidente es, y assi el Derecho de el Reino le llama Mejora, respecto de el dote que con ello se mejora, y augmenta. A esta causa conuino que se tratasse este Titulo, despues del de la Restitucion del dote, porque el Matrimonio es vna compañia de marido[2948] y muger, y de sus bienes, y como en la compañia no se puede saber la ganancia que hai, hasta que cada vno de los compañeros sea enterado en la fuerte principal y caudal que metio en la compañia, assi durante el matrimonio no pue[2949]den considerarse los bienes gananciales, hasta que se dissuelua por muerte de el vno (o por otra causa) y la hazienda comun se parta, y cada vno haia el caudal que metio, o lo que por otra razon a el solo le deue el cuerpo de hazienda, y pagadas entrambas partes, o sus herederos, todo lo que resta son bienes gananciales, de quien trata nuestro Titulo. Tengo entendido por relacion de particula[2950]res, que en el Reino de Portugal el matrimonio parea los Dotes, assi como las personas, y todo lo que dissuelto el matrimonio se halla de hazienda, son bienes partibles, sin considerar lo que cada vno metio, en estos Reinos es diferente (como hemos visto) y el marido es señor, y legitimo administrador de todos los bienes gananciales, hasta que el matrimonio se dissuelua, quando por fraude no lo gasta. Y con esto concluio la Anotacion, en que fenece este Libro, y con el el Arte de los Contractos.

[174r] Conclusion del Arte de los Contractos, en que se da razon de todo lo en ella contenido

TOdos los que por escriptura publican algun fructo de su ingenio, suelen al principio de ella proponer el Prologo, en que dan cuenta a el Lector de lo que mas notable les parece, a fin de atraherle a que la lea. Mas yo dudoso si alguna cosa hai en mi obra que merezca ser leida, tuue por mejor, que el Le[2951]ctor a su riesgo se pusiesse en leerla, que no siendo por mi Prologo engañado, y en recompensa de el tiempo que en leerla haura (no se si diga) perdido, proponerle al fin el Prologo (que hauia de estar al principio) para que el sea juez de mi lectura, si ella ha cumplido lo que prometio el Prologo, y no sea el Pro[2952]logo su engañador, para prometerle lo que la lectura no pueda cumplir, y juntamente con esto

declarar el Vso que de esta escriptura puede tener el Lector, que es el principal seruicio que le puedo hazer, aclarandole mis motiuos, para que entienda el prouecho que de ella puede sacar. Ante todas cosas pro[2953] testo que todo lo por mi escripto, ni parte de ello no tenga mas ser, valor, fuerça, ni auctoridad, de quanto no se apartare de la doctrina de Iesu Christo nuestro maestro y señor, y de su Esposa la. S. Iglesia Catolica de Roma, y su Vicario el. S. Padre Apostolico que en ella preside, a cuia auctoridad y censura, y de quien su poder legitimo tuuiere, subjeto mi persona y escriptura, dichos y pensamientos, para que sin esperar consentimiento mio, ni comunicarlo conmigo, lo que contra esto hallaren no solo lo borren y testen, mas lo haian por no dicho ni escripto. Segun[2954] damente se haia por no puesto, todo lo que en qualquier manera derogasse, o parezca contrauenir a la auctoridad y grandeza dela Catolica Corona de Castilla y Leon, y de la Magestad Real de el Rei nuestro señor, que por Dios y con su gracia en ella preside, y assi mismo la subjeto a la autoridad de su gran Consejo, para que en tanto valga y sea recebida, quanto de las loables costumbres de nuestros Maiores los antiguos y presentes Castellanos no se apartare. Sobre este fundamento pido ser leido y acceptado, y contra esto ni quiero bien ni fauor, ni por tal le terne aun que se me de. Ahora dare cuenta en general[2955] y en particular de esta escriptura, la qual sepa el Lector que es parte de otra maior, en que tengo sumado, reportado y declarado todo el Derecho de el Reino, por la orden que aqui van tratados los Contractos, aunque por ir esta escriptura sola, y desmembrada de la vniuersal, cuio miembro es, porque no fuesse imperfecta, fue necessario (aunque en pocas partes, y alli en poco) alargarse. Desseo de el bien de el proximo me mouio a publicar esta parte, plega a el que la ha puesto en el estado en que esta, sin tener respecto a quien yo soi, sino a quien el es, la de su gracia, para que sea de algun fructo a las animas de su Iglesia Nuestro maestro y señor Iesu Christo[2956] (el sea loado) mientras en este mundo estuuo, desde su nacimiento hasta su gloriosa Ascension, siempre se ocupo en predicar su sancta Lei, haziendo por obra lo que enseñaua de palabra. Estas dos partes tiene la Lei de Dios, y para la primera que consistia en la doctrina especulatiua, hallo muchos mas discipulos, que para ponerlo en obra, que assi como disputar de la Lei de Dios es cosa dulcissima, el ponerla por obra (que consiste en enfrenar sus apetitos, tomar la cruz tras su Maestro, y no dexarle al medio camino) es obra mui dura, quanto suele ser mas, el hazer que el dezir. Esta parte de el enseñar (que podemos llamar Teorica) muchos la enseñan, tras cada canton se hallan maestros. La otra parte, que es la Practica, ofrece este libro, y yo[2957] en su nombre propongo dos cosas que en el se enseñan, que son los quicios sobre que el libro se mueue. La primera, obediencia a los maiores, assi espirituales como temporales, que son, la Iglesia, y Papa, y sus Ministros, y el Rei, y Reino, y sus Ministros. La segunda es, el amor de el proximo, para no le engañar (o por mejor dezir, no engañar a si proprio) en lo que contractare. Quien esto aborreciere, dexe esta lectura, y leala, quien lo amare.

[[174]v] ¶ El intento mio en este libro (intitulado[2958] Arte de los Contractos) es reduzir a vn volumen todo lo que a cerca de la materia de los Contractos (de qualquiera especie y qualidad que sean) hai dispuesto en las Leies de el Reino, y reduzido, digerirlo por reglas Methodicas y vniuersales a arte, conforme a lo que Marco Tulio desseo que se hiziesse en el Derecho Ciuil de los Romanos, que por arte de reglas vniuersales se escriuiesse, y no de indiuiduos particulares, los quales ordinariamente mas consisten en hecho que en contemplacion. Por el contrario el arte tie[2959]ne mas cuenta con la contemplacion, para que a ella se regule el hecho, o caso de que se consulta, que no la practica, la qual variado el hecho facilmente se

varia, lo que no es en el arte, que siempre es incommutable, para este efecto se diuide esta escriptura en quatro libros, y cada libro en titulos particulares, y[2960] cada titulo en capitulos, los quales son Leies de el Reino epitomadas, y puesto en la margen el lugar de donde se tomo cada vna, y vn breue sumario de lo que el capitulo contiene. Lo primero para quien quisiere conferir el capitulo con el original de donde se saco, y que no reciba engaño con la suma, si de ella no se satisfaze. Lo segundo, para que en tendido por el sumario lo que el capitulo contiene, vea si le esta bien leer el capitulo, o passar a delante a buscar lo que quiere. Estos Capitulos ninguna duda reciben en su disposicion, porque son Leies del Reino de Recopilacion, Fuero, y Partidas, sin mezclar otra Lei de Romance de las reuocadas, ni ningu[2961]na de Latin, solamente se podra poner duda en dos cosas, La primera, si me oluide de sacar algunas Leies de las que no estan corregidas. La segunda, si ya que no se me haia passado alguna, si las que saque estan bien sacadas, sin dexar cosa de substancia de lo que esta en el original de donde se saca. En lo vno y en lo otro creo hauer hecho el deuer, y quien mas se quisiere asegurar de ello, tome de los Originales (que he dicho) vna Lei, y despues de leida y entendida mui bien, mire en que titulo de los de mi Tabla le parece que puede encaxar mejor, y mire si la halla en el, y hallada, confiera mi suma con el original, y hara el ensaie de lo segundo, y creo que quien esta experiencia hiziere, estimara en algo mi diligencia, como ha sido estimada de los que a pedimiento mio la han hecho, por que pretendo que mi suma sea mas copiosa,[2962] y de mas substancia que el original donde salio, a causa de que le quito los Prologos, y otras cosas impertinentes, en que muchas vezes se desuanecen las Leies, y vienen a faltar en la decision, y si por el contrario hallaren ierros y descuidos mios (como forçosamente los ha de hauer, y hai muchos) apelo de mi confiança para la beneuolencia del Lector, y pido ser perdonado. Esto es en quanto a el Texto de mi Escriptura que consiste en los Capitulos. Vengo ahora a las Anotaciones, que son caudal y cosa propria mia. Quando[2963] alguna cosa hai que notar en el capitulo, o entendimiento nueuo que del se saque, o contrariedad con otro, a el pie de el mismo capitulo se anota breuemente lo que a cerca de ello hai, sin diuertirse del texto ni de su materia, y esto se señala con vna mano en la margen, para que se entienda que no es materia del texto, sino Anotacion mia, y se le de el credito, o auctoridad que cada vno quisiere. Despues de las Leies se pone vna Anotacion sobre todo el titulo, y a vezes cae sobre muchos Titulos, quando todos son de vna materia, en estas Anotaciones se trata la materia de todo lo que de las Leies puestas en los capitulos de el titulo se puede colegir, y no otra cosa fuera de ellas, especialmente se anota la Etymologia, origen y naturaleza de cada Contracto, reduziendolo a sus primeros[2964] principios, de donde se compone, o procede, y los cargos de conciencia que en el hai, y los fraudes que se pueden hazer en su mal vso, de forma, que assi en Teorica como en Practica se declara todo lo que el autor juzga ser conueniente para entendimiento de aquel Contracto, respecto de si mismo, y respecto de otros con quien se compone, o que con el se componen, porque este es el principal fin de toda esta escriptura, declarar por si[2965] cada Contracto simple, y luego la composicion de el con otros Contractos, sin lo qual es impossible entenderse la naturaleza de los Contractos, como hasta aqui lo ha sido. Si el**[175r]** Autor ha salido con su intento, o no, el juizio sera de el Lector, en cuio seruicio el se ha pretendido ocupar, esto es en quanto a la generalidad de toda la escriptura, que se diuide en. IIII. libros.

¶ El. I. libro trata todos los Contractos Per[2966]sonales, y la introduction y diuision que para ellos es necessaria, de lo qual da suficiente razon su Prologo, que es general para todos los

libros siguientes, porque este libro es fundamento de los de mas, y procede siempre de lomas facil y vniuersal, a lo particular y mas dificil, que presupone lo antecedente. Y en este libro se pone el Deposito, aunque es Contracto Real, por la razon alli puesta.

¶ El. II. libro trata de los Contractos Rea[2967]les que enagenan la cosa contratada de el vn tercero a el otro con quien se trata, su Prologo da cumplida razon, no solo de lo que el libro contiene, mas aun funda los principios, por donde el Autor pretende prouar todo lo que atras dexa dicho, y lo que a delante dize, y por estos principios se justifica la razon de decidir que mouio a los Legisladores (que hizieron las Leies contenidas en los capitulos) paara que los que no son exercitados en la sciencia de los Derechos, entiendan que las Leies no prueuan por sola su autoridad (segun ellos piensan) como mandamiento tiranico, sino por la equidad y justicia en que se fundan, la qual es fundada en Lei natural, y no en aluedrio voluntario del hombre, como por estos principios se demuestra. Assi mismo en cada Contracto se ponen mu[2968]chas especies de Contractos, que de el Contracto maior tienen origen, y se examina la naturaleza de ellos, de forma que el Lector quede con Arte, para saber capitular qualquiera Contracto que se le ofreciere, y regularle por el maior donde procede, declara la proporcion y habitud que hai de los vnos a los otros, por donde cree el Autor (sino se engaña) hauer dado Arte, para que ningun Contracto en Teorica ni en Practica se pueda proponer a quien en su libro estuuiere exercitado, que no le de precisamente sitio y lugar donde de el se trate, y conozca su justicia, o injusticia, por las reglas vniuersales que en aquel Contracto se proponen. Contienen se tambien en este libro algunas cosas de historia y Etymologias aplazibles a quien no las sabe.

¶ El. III. libro trata los Contractos irregu[2969]lares que no son de el derecho de las Gentes, explica su naturaleza comparandola con los Regulares de donde proceden, aqui se trata la materia de los Censos, Iuros perpetuos, y por vida, Cambios, y Retractos, assi en Teorica como en Practica, de lo qual da cumplida relacion el Prologo del libro.

¶ El. IIII. libro trata el Sacramento del Ma[2970]trimonio conforme a el. S. Concilio Tridentino y a el Derecho comun, y la materia de los Grados de Consanguinidad, y Afinidad, y Legitimidad de hijos, como cosas dependientes de el Matrimonio, y los Dotes y Arras y Bienes Gananciales, como se puede ver en su Prologo.

Declarado lo que el libro contiene, que es como el caso, o hecho de el Processo, resta mostrar el Vso que de el puede hauer, poco importauan a Dauid las armas de Saul, para entrar en campo contra Golias, no sabiendo como se hauia de aprouechar de ellas, este es en dos maneras, Vniuersal y Particular. Vso Vniuersal se dira el que vniuersalmente procede a todos los que le leieren, Particular, el que cada vno conforme a su profession particular de el tuuiere. Y a hemos visto su Vso[2971] Vniuersal a cerca de la Materia que trata, considerandole por si solo, como libro de qualquiera otro Auctor, sin considerarle respecto de otro. Mas si respecto de el Derecho del Reino le quisiere alguno considerar, terna en el Repertorio general y Decisiuo, mas cierto y mas cumplido que jamas ha salido. Los Repertorios que hauia de Leies de el[2972] Reino, de los Doctores Alfonso Diaz de Montaluo, y Hugo de Celso, y de los Licenciados Andres Martinez de Burgos vezino de Astorga, y Alonso Martinez de Azeuedo natural de la ciudad de Plasencia, ya no son de algun efecto, porque mudadas y corregidas (por la nueua Recopilacion) las Pragmaticas y Leies a que ellos se referian, no puede hauer vso de ellos, mas aunque aquellas Leies estuuieran en pie, sus Repertorios tenian muchos defectos insufribles. Los dos**[[175]v]** primeros iuan por el Alfabeto, como la Pe[2973]regrina

Bonifacia de el Obispo de Segouia Don Gonçalo, que Reporto las Partidas en Latin, y los de Bertachino, y Bartolomeo Brixiense, y todos los Sumistas que escriuen por orden de el. A.B.C. la qual es mui reprouada, porque no puede hauer en ella orden natural, y donde no hai orden, no puede hauer Memoria, que es hija de la Orden, Dioscorides Anazarbeo en su libro de las Medici[2974]nas Simples, reprehende los que antes de el hauian escripto la misma materia por el Alfabeto, como si en Romance pusieran Laurel, Lagarto, Lechuga, Lechetrezna, cosas connexas en las letras de que comiençan, mas en su naturaleza tan disparadas, que lo primero es Aruol, el Lagarto animal, la Lechuga ierua fria, la Lechetrezna es Toxico de caliente, assi en nuestra materia ponen, Abad, Abeja, Abolengo, Absolucion, en esto no pue[2975]de hauer memoria, mas huuierala, si tras el titulo de Monge se siguiera Abad, y Absolucion tras Confession, y Abolengo tras Retracto, porque la Naturaleza de todos es vna, y ella haze la Memoria aunque no la haia, y la Consonancia aunque la haia la deshaze. Este inconueniente, y otros muchos que hai, piensan algunos que se compensa con la facilidad de hallar lo que buscan, y reciben maior engaño que en lo primero, porque hai muchos vocablos Synonymos (que es quan[2976]do dos vocablos diferentes significan vna misma cosa) como Virgen y Donzella, Muger Hembra, Cauallo Rocin, Caxa Arca, y los semejantes. Y acaece el Repertorio hauer puesto la materia en vn nombre, y el que lo busca no caer en el, y buscarle en el otro que el sabe. Para remediar este inconueniente, todos los que guardan esta orden de el Alfabeto (assi en Latin como en Romanee) anteponen a su obra, otro Indice pequeño por el A.B.C. de todos los vocablos que puede hauer que correspondan a su Repertorio, y con aquel se sirue toda la obra, y este se remite por numero de hojas a donde se ha de hallar la materia que se busca. De la misma manera[2977] este Libro, tomando (en lugar de el Indice primero) la Tabla de los Titulos de cada libro, ternan el Repertorio tan cumplido como he dicho, donde hallaran todo lo que hai a cerca de aquello dispuesto por Derecho de el Reino, sin tener que andar perdidos de vna Remission en otra, como en libro de Suertes, del Rei al Profeta, y del Profeta al Rio. Y sino quiere ver los Capitulos, puede[2978] recorrer los Sumarios, y satisfazerse de lo que busca, Como le era forçado con maior dificultad y menos prouecho hazerlo en Censo, y sino lo quiere por Repertorio, puede leer su libro consecutiuamente de el principio a el fin, siguiendo el orden natural con que va compuesto. Vengo ahora a el otro Vso particular de este libro, para diuersas professiones de hombres que de el se pueden aprouechar, especialmente para los Iuristas, cuio[2979] Estudio principal consiste en el verdadero entendimiento de las Leies que aqui se tracta, y aunque de mi flaco ingenio, y pocas letras, no pueda prometer roas que vna vana osadia, entenderan de mi que les he desseado seruir, y con mi trabajo aliuiar el suio a cerca de muchas cosas, y la principal de todas, ser el primero que se atreuio a tentar de ponerles su profession en Arte, y mostrar como[2980] se han de prouar los principios en que se funda, y quales son, poco o mucho, bueno o malo; lo que escriuo todo es mio, sin trassadar cartapacios agenos, o dissimular vn moderno, y alegar por mio todo lo que el trae, vna cosa confio en Dios que no se me puede negar, que sino he muerto la caça, alomenos he la monteado de los biuares y montes donde estaua, y sacadola a el campo raso, donde con facilidad la pueda matar quien mas fuerça o destreza tuuiere. A los Escriuanos assi[2981] para los Actos del Fuero Iudicial, como para las Escripturas y Instrumentos publicos que ante ellos se otorgan, no se puede dezir vtil, sino tan necessario, y mas que el saber escriuir, porque no pueden entender las Escripturas que ante ellos se otorgan, no entendiendo el Contracto en que se fundan, para

aduertir a las partes, de lo que no siendo aduertidos les es causa de muchos pleitos, que sirue como papagaios saber las Notas de Val[2982]depeñas, Ribera, Monterroso, y los de mas Formularios? sino saben el fundamento de lo que parlan, o como lo pueden saber por**[176r]** relacion agena, no viendo el Original donde se trata. Si es inutil, porque pierden el tiempo[2983] en aprender lo poco que saben? y si es vtil, porque no aprenden lo mucho que dexan de saber? sino que hazen a los Contraientes vna platica aprendida, como jugadores de passa passa, o charlatan salta en vanco, pues que si alguno sabe algo de las Partidas, o Leies del Estilo? no estima en vn caracol quantos Letrados hai, de todos haze riça, y quanto se le pone por delante atropella, y los miseros Letrados se les auassallan, a Titulo de la Practica con que los amenazan, y apurado lo que saben, es menos que nada, Esta sciencia que digo a los vnos y a los otros ser necessaria, es la que este libro promete, para que por Arte[2984] y con ingenio sepan en breue, lo que con muchos años de Practica no pueden saber de experiencia, porque siempre vsan su Arte con quien sabe menos que ellos, y entre Contraientes de quien no pueden aprender. Esto que he dicho de los Escriuanos, quiero que se entienda tambien de los Receptores, Secretarios, Relatores, y Procuradores, y de todos en vniuersal los que tractan Negocios y causas de entre partes, en tribunales, o fuera de ellos. Por la misma razon es necessario a todos los Mercaderes, assi los que tractan en me[2985]nudo, como a los que negocian en gruesso, y generalmente a todo genero de Tractantes, que dessean la saluacion de sus animas, por que sepan lo que les conuiene hazer, para no perder la gloria eterna por la ganancia temporal, y en lo que de si esta claro y ellos alcançaren por su lectura, se abstengan de ofender a Dios, y en lo que no alcançaren, sepan dudar, y consulten a quien mas supiere, en lo primero les sirua el libro de Maestro, y en lo segundo de Despertador, y no pretenda nadie excusa ante Dios por ignorar lo que esta obligado a saber, diziendo que no fue auisado. Esta misma causa haze, que ningun libro[2986] sea tan necessario a los Medicos Espirituales y Confessores que oien de penitencia como este, que assi como los que escriuen de la medicina de el cuerpo, en vn mismo libro enseñan a el sano como ha de conseruar la salud para no enfermar, y a el Medico que le cura como ha de reparar la de el que ha caido enfermo, assi pretende este libro, excusar las enfermedades del Anima antes que vengan, y instruir al Medico como las ha de curar despues de venidas, lo qual no pueden hazer, si[2987] han de ser enseñados de los mismos que ellos han de enseñar, sino que originalmente sepa de suio el Confessor, el caso de cada Contracto que el Penitente le huuiere de consultar, y solamente le haia de oir el hecho, de otra manera, vn ciego pedira que le guie otro ciego que del pide ser guiado, y entrambos daran consigo en el hoio del infierno. Poder absoluer y oir de Confession consiste en el Character Sacerdotal, que le puede dar el Obis[2988]po, mas saber oir de Confession, consiste en sciencia que solo Iesu Christo puede dar, y esta no se acquiere con cedula de los Prouisores, sino con mucha prudencia, y continuo estudio, y sobre todo particular gracia de el Dador de la sciencia, Que le presta a el pobre Confessor, estar cargado de Sumas, y Confessionarios (aunque los entienda) si en aplicar a la doctrina dellos el caso que se le ofrece, tiene mui maior dificultad, que en estudiarle de nueuo en la fue biua donde se tracta. Todas quantas Sumas hai son como li[2989]bros de Mercader, que aunque el Borrador, Manual, y libro de Caxa son tres volumines distinctos, y enquadernados por si, no tiene el vno mas que el otro, sino todos vnas mismas Partidas. El Despensero de vn señor, haze en todo el año su libro de despensa y raciones de vn palmo en alto, y toda aquella machina se resuelue a. XX. partidas que puso el primer dia, de la carne, azeite, pan fruta,

y lo semejante que compro para la despensa, y las mismas corren todo el año. Tenga vno las Su[2990]mas Antonina, Angelica, Syluestrina, Caietana, Armila, Tabiena, y todas las de mas que hai en Latin, y tenga en Romance quantos Confessionarios y Sumas hai, que todos tienen vna misma cosa, refiriendose los vnos a los otros, y assi en lo que son concordes, tanto monta vno solo como el mismo y todos los de mas que le siguen, y si son discordes, para aueriguar la verdad por las razones que cada vno trae, es menester mas sciencia y mas trabajo, de lo que fuera necessario para estudiarlo de nueuo sin su aiuda. Dirame algu-**[[176]v]**no, segun esso inutiles son las Sumas, y tan sin prouecho el estudio que en leerlas se pone, como el que en componerlas pusieron sus auctores? nunca Dios quiera, que yo tal blasfemia diga contra mis maestros, a cuia lecion[2991] deuo lo poco que se, y sus obras tengo por lumbreras, que resplandecen en el firmamento de la Iglesia de el Señor, no me de Dios mas nombre en letras, de el que en mi pecho tiene el mas triste escriptor de quantos he visto, mas aduierto que vso puede hauer (y a quien) de su lecion, que como para los adelantados en letras, y que tienen principios, es su lecion vtilissima, para perficionar lo que saben, assi para los que les faltan, son muy dañosas, por que toman la Decision desnuda, sin entender los medios por do la prueuan, y comiençan[2992] por donde tienen de acabar, y quieren primero ser Maestros que discipulos, siguiendo su proprio juizio y fantasia, que es vna pestilencia perniciosissima en los mui letrados, quanto mas en los idiotas y faltos de principios, aunque entiendan la lengua de el libro que leen, Que cura podria hazer el Medico, que sin tener principios de Medicina quisiesse curar por los autores de praticas medicinales? pues mas son las enfermedades de el anima, y mas obscuras, y mas peligrosas. En este vso que[2993] he declarado de los Confessores, entenderan los Teologos especulatiuos el que pueden tener de este libro, que sino me engaño les sera mui vtil, porque a causa de no ser exercitados en las Leies (que aqui se les proponen y declaran) muchas vezes tienen contra Textos expressos, y otras vezes se fatigan en vano, inquiriendo, lo que por Textos expressos esta decidido, y sobre todo ternan el hecho[2994] de cada Contracto en su propria especie, lo que hasta aqui tanto a ellos como a los Iuristas ha faltado, por donde no podian explicar su naturaleza, sin equiuocar en los nombres, tomando vnos Contractos por otros. A quien no me creiere, a la obra lo remito, despues que me haia leido, no recusare de ser por el juzgado, mas estimare a el que condenare mi libro hauiendole leido, que a el que sin hauerle visto le defendiere. Dixo Nicodemus a los Iudios, Por ventura nuestra lei juzga a el hombre, si primero no oiere del y[2995] conociere lo que haze? y ellos no supieron que responder, sino que buscadas las escripturas hallaria, que no podia leuantarse de Galilea profeta, miren lo que se escriue, y aquello juzguen, sin tener cuenta si sale de Galilea, o de Cafarnaum. A Dios que ni engaña, ni puede ser engañado suplico, tal me depare el Lectora mi Escriptura, qual yo he sido para las de los Auctores que he leido, y no vse con mis faltas mas benignidad, que yo con quien mas mala intencion he tenido. No du[2996]do, sino que mi Escriptura ha de ser mui juzgada, los buenos que la aprouaren se que lo haran por su bondad, los no tales que la reprehendieren; lo haran por su justicia, los primeros ternan cuenta con quien ellos son, los segundos con lo que mi Escriptura merece, al fin cada vno hara como quien es, y yo como quien deuo ser, en tener a todos por Maestros, y a mi por deudor y discipulo de todos, de el bueno para procurar de merecer su loor, de el no tal para no ser digno de su reprehension. Quien le pareciere que soi dema[2997]siado resoluto en mis opiniones, o en lo que decido, entienda que yo no tengo lo que escriuo por fe, sino por opinion probable, a que me conuencen los medios

que propongo, si ellos no le conuencieren, no reñiremos por mi, ni defendere mi partido a coces como bestia, sino con razones como hombre, riase de mi y de mi opinion, y dexela, en lo qual no recebire agrauio, como el tan poco le deue recebir, en que yo no siga la que a el le plaze. Libre es el campo en las cosas opinables (que no son de fe, ni contra buenas costumbres) para tener cada vno lo que le parece, fundar y persuadir su opinion como mejor pudiere. Si en algunas opiniones soi (o parez[2998]co) riguroso, nadie tiene (ni yo le impongo) obligacion de seguirme, riase de mi, y siga lo que Iesu Christo le dictare, el qual me juzgue conforme a la intencion que sabe yo hauer tenido, y yo lo o su santo nombre, en hauerme traido apuerto de tan trabajosa escriptura. Su sancto nombre sea ensalçado y glorificado ahora, y para siempre jamas, y por todos los siglos de los siglos. *AMEN*.

En Valencia por Pedro de Huete, à. XIX. de Maio, año. M.D. Lxxiij.

NOTAE

1

1 Razon del Titulo del libro.
2 Fabula de Amphion y Orpheo.
3 Moralidad. dela Fabula
4 Comose poblo la Prouincia de Caria.
5 Mausoleo.
6 Qual es el fin dela sciencia de el derecho.
7 Como se descubrieron las Indias.
8 Los Contractos y contractar vnos con otros es de Derecho delas gentes.
9 Contractos son incommutables.
10 Demonstracion de quantos Contractos puede hauer.
11 Obligacion.
12 Fiança.
13 Peños.
14 Hypotheca
15 Paga.
16 Compensacion.
17 Esperas y cession de biener.
18 Donacion.
19 Venta.
20 Trueque.
21 Deposito.
22 Prestamo.
23 Mutuo o Emprestido
24 Loguero o Alquiler.
25 Censo, Emphyteusis.
26 Censo al quitar
27 Officio de el Legista.
28 El vicio de el Artifice no daña ala Arte.

29 Diffinicion de Contracto.
30 Distracto que es.
31 Diuision de Actiones.
32 Contracto engendra la obligacion.
33 Action que es.
34 Origen de la Action, y dela Obligacion.
35 Naturaleza delos correlatiuos.
36 Ninguna causa engendra effecto contrario suyo.
37 Action y obligacion proceden igualmente de el Contracto.
38 Contractos simples y Doblados.
39 Obligacion Natural.
40 Effecto dela obligacion natural.
41 Substancia de el Contracto
42 Impedimiento del Consenso.
43 L. 10. T. 33. Par. 7. Diffinicion de Acreedor, Deudor, y Fiador.
44 L. 1. T. 1. Parti. 5. Diffinicion de la Obligacion.
45 L. 5. T. 12. Part. 5. Obligacion Natural y Ciuil.
46 Quales personas no se pueden obligar.
47 L. T. lib. 5. Reco. Obligacion de hijo familias o de menor no vale
48 L. 2. T. 3. lib. 5. Rect. Obligacion de muger casada no vale.
49 L. 13. T. 20. lib. 3. Fue. Quando vale
50 L. 6. T. 11. Part. 5. Entre los contrayentes ha de hauer distinction de personas.
51 L. 2. T. 16. li. 5. Rec. En las Obligaciones se atienda la verdad y no la solennidad.
52 Effectos y declaracion desta ley.
53 Las escripturas Publicas de estos Reynos son Guarentigias.
54 L. 3. Tit. 11. Parti. 5. Obligacion por escripto entre absentes.
55 L. II. Ibid. Obligacion de hecho ageno no vale.
56 L. 33. Ibid. Obligacion de mutua succesion quando vale
57 L. 32. Ibid. Prouança contra escriptura publica como se ha de hazer
58 Negatiua Coarctada
59 Exemplo de la Negatiua coarctada.
60 Como se coarcta la Negatiua.
61 Diffiere contradezir la escriptura, o lo contenido en ella.

62 L. 12. Tit. 11. Part. 5. Quantas formas hay de obligar se respecto del tiempo.
63 L. 22. T. 11. lib. 5. Reco. Obligacion a Plazo incierto no vale.
64 L. 8 Tit. 14. Part. 5. En la obligacion el plazo cita por el hombre.
65 L. 18. Tit. 11. Par. 5. L. 19. T. 14 Par. 5. Si perece la cosa obligada, Quando se deue.
66 L. 19. Tit. 11. Part. 5. Quando de ue el obligado la cosa que mata.
67 L. 15. Ibid. La obligacion a tiempo no señalado Quando se deue.
68 L. 16. Ibid. Pena, o condicion. Pospuesta.
69 Declaracion de las leyes passadas.
70 L. 13. Ibid. La obligacion Pura desde luego se deue.
71 L. 1. T. 16. li. 5. Re. La mancomunidad no se presume sino se expressa.
72 L. 22. T. 11. lib. 5. Re. La Mancomunidad, con hijo familias o menor novale.
73 L. 10. T. 12. Part. 5. Quando se puede pedir a parte de los Mancomunados.
74 L. 3. Titu. 11. Part. 5. Mancomunidad por carta.
75 Clausula del beneficio de la Diuision.
76 Fundamento del contracto impossible. o Torpe.
77 Diffinicion y Diuifion, de lo impossible.
78 Impossible en derecho
79 Regla delos contractos Torpes o Impossibles.
80 L. 2. y. 21. Ibid. Que cosas se pueden deduzir en obligacion.
81 L. 11. Ibi. Obligacion delo que es impossible en derecho no vale.
82 L. 18. Ibi. Obligacion contra ley o buenas costumbres no vale.
83 L. 7. Tit. 33. Part. 7. Diffinicion de Miedo, y su diuision.
84 L. 29. Ti. 11. Par. 5. Obligacion que da causa de delinquir no vale.
85 L. 30. Ibi. El Delicto Passado se puede remitir y no el de futuro.
86 L. 47. T. 14. Par. 5. Contracto es Torpe en tres maneras.
87 L. 48. Ibid. Obligacion por fuerça, no vale.
88 Delos que estando presos se, obligan.
89 L. 50. Ibid. Torpedad de parte del que da.
90 L. 51. Ibi. Torpedad de entrambas partes.
91 L. 53. Ibi. Contracto deshonesto con Muger
92 Declaracion de esta ley.
93 De la Action que compete a la Muger publica.
94 L. 52. T. 14 Par. 5. Cohecho de Iuez y de el que le cohecha.

95 L. 54. Ibid. Obligacion por rescatar su peligro

96 Porque no peca el que recibe vsura como el que la da.

97 De el que compra por mandado de juez

98 L. 54. T. 11. Part. 5. Diuision de las Penas.

99 Clausula de la Pena pagada, o no pagada.

100 Clusula so pena del doblo, por nombre de inteteresse.

101 L. 10. T. 5. li. 4. Fue. La pena no exceda al principal.

102 L. 3. T. 26 lib. 8. Re. Las penas que se ponen en los contractos, para la camara se lleuen.

103 L. 35. Ibid. El plazo cita por el hombre.

104 L. T. 12. Part. Quando se puede lleuar la pena.

105 L. 4. Tit. 12. Part. 5. Pena sobre Obligacion natural vale.

106 L. 40. T. 11. Part. 5. Quien puede lleuar la pena.

107 L. 12. Ti. 20. lib. 3 Fue. L. 1. T. 17. li. 5. Re. L. 14. T. 14. Part. 5. Pena de prender al Deudor, o a sus cosas.

108 Casos de consciencia sobre los Quatro Titulos passados.

109 Exceptiones de la regla.

110 Fuerça Tacita.

111 Interesses, Daños, y Menoscabos.

112 Que es Interesse.

113 Diuision de Interesse.

114 Interesse de Affection.

115 Interesse de Valor.

116 Interesse de Perdida seguida.

117 Interesse de Ganancia dexada.

118 1. Regla general de el interesse.

119 L. 19. T. 15. Part. 7. Quando el Daño Hecho en la Parte resulta en el todo

120 Segunda regla general de el Interesse

121 El fin de el officio difiere de el oficio.

122 Otro exemplo.

123 El Interesse es extrinseco al contracto.

124 Introduction de este Titulo.

125 No hauer sido difiere de dexar de ser.

126 L. 1. 2. T. 14. Part. 5. Diffinicion de Paga y quantas maneras hay de Pagas.

127 L. 3. ibid. A quien se ha de hazer la paga.

128 L. 5. Ibid. Acreedor que muda estado.

129 L. 4. Ibid. Paga al que esta en poder ageno.

130 L. 6. Tit. 14. Part. 5. Paga a quien manda el acreedor.

131 L. 7. Ibid. Paga a procurador.

132 L. 9. Tit. 14. Part. 5. Entrega de el instrumento es remission de la deuda.

133 L. 8. Ti. 10. lib. 3. Fue. L. 10. T. 14. Parti. 5. Election de vna paga hecha a muchas deudas cuya es

134 L. 11. y. 12. y 13. T. 4. P. 5. L. 5. Tit. 20. lib. 3. Fue. Prelacion de Obligaciones en la paga.

135 L. 6. Tit. 20. lib. 3. Fue. La Paga de la obligacion de el defuncto, han de hazer sus herederos en tanto quanto vale la herencia y no mas.

136 L. 7. Ibid. Deuda de perlado defuncto.

137 L. 9. Ibid. Paga de parte de la deuda.

138 Los casos de conciencia que puede hauer en las pagas.

139 Regla general de la paga.

140 De las compras adelantadas de fructos.

141 Regla general de la Paga.

142 Especialidad que cosa es.

143 Regla general por do se examinan los contractos compuestos.

144 Contracto compuesto como se descompone, y se resuelue a sus simples.

145 De dos contractos que simples son buenos mezclandolos, nasce vno reprouado y monstroso.

146 El precio de la cosa vendida a que tiempo se hade considerar.

147 Regla General que declara la passada.

148 Contracto encubierto y de gran peligro al anima.

149 Como se pinta la verdad.

150 Lo que se hanotado en este Titulo es comun a los dos siguientes.

151 L. 20. T. 14. Par. 5. Diffinicion de compensacion y requisitos substanciales de ella

152 L. 21. Ibid. Effectos de la compensacion, y en que casos se admite.

153 L. 25. Ibid. Quien puede opponer la compensacion y come

154 L. 14. Ibid. El fiador puede opponer compensacion suya, o del que sio. Y quando puede opponerla el procurador.

155 L. 27. Ibid. No se da compensacion de deuda por delicto. adeuda ciuil.

156 L. 26. Ibid. Casos en que no se admite compensacion.

157 L. 12. Ibid. Compensacion entre compañeros.

158 L. 23. Ibid. Compensacion de Engaño, a engaño, y de Engaño a culpa entre compañeros.

159 De las baratas, o mohatras.

160 Regla general de la Compensacion.

161 Resolucion de el contracto de las baratas.

162 Compensacion prepostera que se toma de el tiempo por venir pasa el presente.

163 Resueluese el contracto de la barata a sus principios.

164 Causa de la destruycion de los señores de Hespaña.

165 Libro de mohatras.

166 Cosas impertinentes que se dan en las mohatras.

167 Presumpcion de vsura hay quando se dan cosas impertinentes.

168 L. 15. T. 14. Part. 5. Diffinicion de la Innouacion, y quando el manero o nueuo deudor libra al antiguo.

169 L. 16. T. 20. lib. 3. Fue. La obligacion se innoua dando otra paga, o otro Deudor.

170 L. 41. T. 14. Part. 5. Si vn conciertose innouase por otro, y no cumple el deudor el segundo, tiene el acreedor electio de pedir el que delos dos quisiere.

171 L. 16. T. 14. Part. 5. Contracto condicional, no se innoua por el puro.

172 L. I7. Ibid. Quien puede ser manero, o innouar.

173 L. 18. Ibid. El manero inutil deshaze el contracto, y el no queda obligado.

174 L. 19. Ibid. De el manero que se constituye por otro en deuda agena.

175 Annotacion sobre este contracto de el renouar

176 Clausula de la Innouacion.

177 Que cosa es Renueno, y su Etymologia.

178 Otra Especie de Renueuo.

179 Primera regla general de el renueuo.

180 Exemplo de la Regla en los fructos.

181 La Igualdad justifica o condena a el Renueuo.

182 Segunda Regla General.

183 Razon de el Exemplo de la regla.

184 Contracto compuesto de dos medios contractos.

185 Vsura Paliada.

186 Limitacion y declaracion de las reglas.

187 Renueuo y logro muy dissimulado.

188 El porte haze de mas o menos Precio la mercaderia.

189 Mercaderias hay que no tienen mas valor de el Porte.

190 Como se deue administrar este contracto.

191 L. 28. T. 14. Part. 5. La paga hecha por yerro, ni da derecho a quien la recibe ni le quita al que la paga.

192 L. 37. Ibid. Lo que se paga sin deuerse, se ha de restituyr con fructos.

193 L. 30. Ibid. Quien paga lo que sabe que no deue es visto donarlo.

194 L. 29. Ibid. Quien ha de prouar el yerro de la paga no deuida.

195 L. 38. Ibid. De el que liberta sieruo dado en paga no deuida.

196 L. 39. Ibid. De el que paga copulatiuamente lo que deue disjunctiuamente.

197 L. 32. Ti. 14 Part. 5. Differencia de la condicio casual a la necessaria para la repeticion.

198 L. 31. Ti. 14. Part. 5. Heredero de testamento imperfecto no cobra lo que de el paga, sino es de los aqui expressos.

199 L. 36. Ibid. De el que paga como heredero noto siendo.

200 L. 42. Ibid. Testamentario que paga mandas de testamento nulo.

201 L. 33. Ibid. De el condenado en juyzio que paga lo que no deue

202 L. 34. T. 14. Part. 5. La transaction se deue guardar sino heuo fraude en ella

203 L. 35. Ibi d. No se da repeticio por el gasto hecho por yerro en obra pia.

204 L. 40. Ibid. Official que haze alguna obra sin ser obligado creyendo que lo esta.

205 L. 46. Ibid. De la pena que seda para effecto Preciso, o para obligarle a el, quando no cumple el que la recibe.

206 L. 43. y. 45. T. 14. P. 5. En los contractos reciprocos la parte que cumple tiene election de pedir lo que dio o que cumplan con el.

207 L. 44. Ibid.

208 L. 10. T. 33. Part. 7. Diffinicion de fiador.

209 L. 1. Tit. 12. Par. 5. Etymologia y diffinicion de fiança y quien la puede hazer.

210 L. 2. Ibid. L. 6. T. 18. li. 3. Fue. Quien y quales personas no pueden ser fiadores.

211 L. 2. y. 3. T. 12. Part. 5. Muger no puede ser fiadora en mas casos de los aqui expressados.

212 Clausula de la renunciacion de el priuilegio de las mugeres que corresponde al senatus consulto Velleiano.

213 L. 9. T. 3. li. 3. Reco. De la fiança de muger casada a su marido.

214 L. 5. T. 18. lib. 3. Fue. P. La muger no sea obligada ala fiança que su marido hizo.

215 L. 22. Ti. 11. lib. 5. Reco. La fiança hecha a hijo familias: o a menor no vale.

216 L. 2. Tit. 18. li. 3. Fue. No se puede pedir fiador a quien en el contracto no se obligo a dar le.

217 L. 1. Ibid. Qualidades de el fiador

218 L. 11. Ibid. El derecho actiuo y passiuo de la fiança passa a los herederos de entrambos.

219 L. 6. Tit. 12. Part. 5. Como y quando se puede otorgar la fiança.

220 L. 13. Tit. 18. lib. 3. Fue. L. 7. T. 12. Part. 5. Effectos de la Fiança y en quantas maneras puede exceder a la principal obligacion.

221 L. 5. Tit. 12. Part. 5. No cobra lo que paga el Fiador que maliciosamente se dexa vencer y paga.

222 L. 4. y. 5. Ibi Sobre que obligacio se puede dar fiança.

223 L. 3. T. 18. li 3. Fue. El acreedor tiene election de pedir al principal o al fiador.

224 L. 9. Tit. 12. Par. 5. Quando se ha de pedir a los hadores.

225 Concordia de estas dos leyes.

226 Excussion que es, y su etymologia.

227 Clausula de la renunciacion de la excussion.

228 L. 4. Tit. 18. lib. 3 Fue. Si hay muchos fiadores quando se puede gedir a todos, o a parte de ellos.

229 L. 8. Tit. 12. Part. 5. La fiança no se presume in solidum quando son muchos, si no se expressa.

230 Concordia de estas leyes.

231 L. 10. T. 18. li. 3. Fue. Qualquiera pacto inouado con el principal deshaze la fiança.

232 Muchas vezes daña aclarar, lo que callado no dañara.

233 L. 8. Ibid. L. 14. Ti. 12. Part. 5. Quando puede el fiador pedir a quien fio, que le saque de la fiança.

234 L. 13. Ti. 12. Part. 5. De el fiador que fio por respecto de tercero.

235 L. 12. Ibid. Casos en que el fiador no cobra lo que paga por el deudor.

236 L.n. Tit. 18. hb. 3. Fue. El fiador que lasta por el deudor cobre de ello que pago.

237 Lasto que es, y como y a quien le da.

238 L. 11. Tit. 12. Part. 5. Differencia hay que el fiador pague en su nombre o en nombre del principal.

239 Por la fiança se puede lleuar interesse.

240 Exemplo como se hazen los Seguros de Mercaderes.

241 A que Contracto se reduze el de el Seguro.

242 Resolucion de este contracto.
243 Substancia de el Seguro.
244 Fraudes por parte de el Assegurador.
245 Fraude por parte de el que paga el Seguro.
246 Que condicion se incluye en el Seguro.
247 Iusticia notable.
248 Contracto de Apuesta qual es y en que difiere de el Seguro.
249 Diffinicion de el contracto de la Apuesta.
250 Apuesta de Samson con los Philisteos.
251 Contracto de premetidos en arrenda miemos y otros contractos.
252 No puede concurrir en vno, Puja y Prometido
253 Iuego que contracto es
254 Diuision de el Iuego.
255 Iuegos de sciencia.
256 Iuego de fortuna, o ventura.
257 Que es fortuna, o caso
258 Iuego compuesto de fortuna y sciencia.
259 Exemplo de los Iuegos compuestos.
260 Regla de el juego casual.
261 Falsedad de el que Iuega con instrumentos falsos.
262 Falsedad de el que Iuega con instrumentos buenos, y vsa mal de ellos.
263 Falsedad en el Iuego con ayuda de tercero.
264 Ventaja natural en el Iuego casual.
265 El effecto de reduzir el contracto a sus principios.
266 Comparacion de el que Iuega al que assegura.
267 De el que conoce los naypes.
268 Con arte se suple el defecto de natura.
269 El que auisa a su contrario de la ventaja no le engaña con ella.
270 De el que embida sobre punto seguro.
271 Ventaja natural en los juegos compuestos.
272 De el que hauiendo visto su juego pide partido.
273 Ventaja en los juegos de scienia.
274 Introduction de este titulo.

275 L. 36. T. 12. Part. 5. Diffinicion de la Pena Iudicial.

276 L. 37. Ibid. Que impedimento excusa de la pena judicial.

277 L. 14. T. 18. lib. 3. Fue. L. 3. T. 13. li. 4. Fue. Fiador de saneamiento.

278 L. 9. T. 18. li. 3. Fue. Fiador de causa criminal.

279 L. 19. Ti. 12. Part. 5. Quando se cobra la pena de Fiadura criminal y en quanto se prescribe

280 L. 17. Tit. 12. Part. 5. Fiador de el que es accusado y no esta preso.

281 L. 18. Ibid. Fiador que no trahe al plazo al accusado a quien Fio.

282 L. 10. T. 16. lib. 5. Rec. Quando se prescribe la pena de la fiança criminal.

283 L. 3. Tit. 16. lib. 5. Rec. Ninguno sea compelido a arraygarse por demanda pecuniaria.

284 L. 7. T. 20. lib 2. Rec. La fiança criminal sea conforme al acto por do se recibe.

285 El titulo coarcta la ley que en el se pone.

286 Introduction de este titulo.

287 L. 20. T. 12. Part. 5. Diffinicion y diuision de el Mandato.

288 L. 21. y. 22. Ibid. Especies de el Mandato con sus Exempos.

289 L. 24. Ibid. Quando y entre quien y como se puede hazer el Mandato.

290 L. 23. T. 12. Part. 5. La differencia que hay de Mandato, a Consejo.

291 L. 25. Ibid. La Action que compete al Mandadero contra el mandante.

292 L. 30. T. 12. Part. 5. A que esta obligado el que se entremete en negociosagenos

293 L. 29. Ibid. De el que se entremete en negocios agenos con mala intencion.

294 L. 34. Ibid. De el que quita a otro que no haga el negocio ageno.

295 L. 33. Ibid. Que deue hazer el que administra hazienda agena.

296 L. 28. Ibid. Quantas maneras hay de despensas, y come se pagan.

297 L. 26. T. 12. Part. 5. De el que se entremete a beneficiar hazienda desamparada.

298 L. 27. Ibid. De el que beneficia hazienda agena que esta a cargo de otro.

299 L. 32. Ibid. De la deuda cobrada sin mandato de el acreedor a quien se deue.

300 L. 31. Ibid. De el que por ignorancia haze negocios agenos

301 L. 35. Ibid. De el que haze bien al meñor o a sus bienes.

302 L. 3. Ibid. Las hembras quando son obligadas a alimetar sus descendientes

303 L. 37. Ibid. A que es obligado el Padrastro con su Antenado.

304 L. 1. Tit. 10, Part. 5. Diffinicio de Compañia, y quien la puede hazer.

305 L. 5. Ibid. La compañia en que interuiene engano no vale.

306 L. 2. Ibid. Sobre que se puede hazer compañia

307 L. 3 y 4. Ibi. Diuisio de el contracto de Compañia, y lo dispuesto en la ganancia se entienda tambien en la perdida y al contrario.

308 L. 7. Tit. 10 Part. 5. La compañia no se estiende mas de lo expressado en ella: y en duda no se presume ser general

309 L. 6. Ibid. La compaia general haze comunes los bienes de los compañeros.

310 L. 9. Ibid. Compañia sobre herencias inciertas vale.

311 L. 16. Ibid. La compañia antes que se parta ha de sacar indemne al compañero de los gastos y deudas que pa ella houiere hechos

312 L. 8. Ibid. Los compañeros que sabiendolo tiran ꝑparte de ganancia illicita estan obligados a la satisfacio della.

313 L. 17. T. 10. Nose presume hurto contra el cõcompañero si euidentemente no consta.

314 L. 10. Ibid. Casos en que se deshaze la compañia.

315 L. 14. Ibid. La compañia por tiempo, como se desata antes de ser acabado

316 L. 11. Ibid. Como se puede apartar el que no quiere preleuerar en la compañia.

317 L. 12. T. 10. Part. 5. No se puede apartar el compañero en fraude de los otros

318 L. 13. Ibid. L. 23. T. 14. Part. 5. Como se ha de partir la perdida y ganancia entre los compañeros.

319 L. 15. T. 10. Part. 5. El compañero que es pobre no puede ser conuenido mas de en quanto buenamente puede hazer

320

321 Intento de el autor en esta escriptura.

322 Reduzese el argumento a Sylogismo en forma.

323 Opinion resoluta de el auctor.

324 Los contractos y delictos se alteran por las personas.

325 Contracto que en vna persona es licito en otra es ilicito.

326 El derecho canonico es regla en lo espiritual.

327 Naturaleza de la compañia.

328 No se puede assegurar Ganancia en la compañia.

329 Donde hay mas aparencia hay menos substancia.

330 Introduciton de este Titulo.

331 Naturaleza de el Empeño o Hypoteca es vna misma con la Fiança.

332 Empeño en de derecho de las Gentes.

333 Etymolode Peno.

334 Como vsa el autor de estos terminos y en que significado.

335 Differencia de Peño a Hypoteca.

336 Etymologia de Hypoteca.

337 L.i. Tit. 13. Part. 5. Diffinicion y diuision de Peño.

338 Examinase la diuision de la ley.

339 Razon de el Titulo siguiente.

340 L. 13. Ibid. Differencia de el Peño Conuencional al Iudicial.

341 L. 2. Ibid. Que es lo que se puede obligar a Peños.

342 L. 8. Tit. 19. lib. 3. Fue. La venta y el peño se parisican.

343 L. 3. Tit. 13. Part. 5. Las cosas que no se puede empeñar.

344 L. 5. T. 19. li. 3. Fue. L. 4. Tit. 13. Part. 5. Animales o instrumentos de la brança no se puede tomar a Peños.

345 L. 7. T. 17. li. 3. Fue. L. 5. y. 6. Ti. 13. Part. 5. Obligacion de todos los bienes comprehende los hauidos y por hauer.

346 Clausula de escripturas.

347 L. 37. Ti. 13. Part. 5. Libertad de esclauo que esta obligado por general Hypoteca.

348 L. 9. T. 19. li 3. Fue. L. 9. y. 10. T. 13. Part. 5. El que empeña su cosa o agenano damas derecho de el que tiene en ella.

349 L. 7. Tit. 13. Part. 5. El Empeñar es especie de enagenacion.

350 L. 8. Ibid. No vale la obligacion de cosa agena sin sabiduria de el señor cuia es.

351 L. 2. Tit. 19. li. 3. Fue. L. 11. Tit. 13. Part. 5. El pacto de hazer prenda en bienes de su deudor vale.

352 L. 12. Tit. 13. Part. 5. El pacto que el Peño no desempeñado a cierto dia quede vendido por lo que dieron sobre el no vale.

353 L. 16. Tit. 13. Part. 5. Lo accessorio quando sigue al Peño de do procede.

354 L. 27. Ibid. La paga Real da derecho sobre el Peño, y no la obligacion de el que le entrega.

355 L. 14. Ibid. Como se ha de pedir el entrego de el Peño obligado, y el Peño de el Titulo es hauido por de la cosa en el contenida.

356 L. 10. Tit. 13. lib. 3. Fue. El Peño que no basta a pagar la deuda, no quita su derecho al Accreedor para cobrar de el deudor lo que falta.

357 L. 15. Tit. 13. Part. 5. El prouecho, o daño de el Peño effa a riesgo de el señor cuyo es.

358 L. 17. Ibid. Quando se puede pedir el entrego del Peno.

359 L. 18. ibid. El que pretende derecho de Peño que ha de prouar.

360 L. 18. ibid. De el que traspone lo que le piden por Peño.

361 L. 20. Tit. 15 Part. 5. L. 3. y. 6. Ibid. Naturaleza de el contracto de Peño, ya que esta obligado el que le tiene.

362 L. 39. Ibid. El derecho de Hypoteca como y en quanto tiempo se prescriue.

363 L. 21. Tit. 13. Part. 5. Como se deshaze el derecho de el Peño. y a que estan obligados en trambos contraientes.

364 L. 3. Tit. 19. li. 3. Fue. L. 38. Tit. 13. Part. 5. A que esta obligado el que tiene el Peño pagandola deuda.

365 L. 4. Tit. 19. lib. 3. Fue. La Pena de el que niega el peño que le fue empeñado.

366 L. 40. Ti. 13. Part. 5. Como se remite el derecho de el Peño.

367 L. 1. Tit. 19. lib. 3. Fue. L. 24. Tit. 13. Part. 5. Como y quando se ha de vender el Peño, sino se paga lo que sobre el sedio.

368 L. 41. Tit. 13 Pare. 5. El pacto que el Peño se venda no pagando al plazo, como se ha de entender.

369 L. 48. Ibid. Quando el Peño se vende contra la orden de la ley, la venta es ninguna, y de ningun efecto.

370 L. 35. Ibid. De el que empeña lo que a el le tienen empeñado.

371 L. 49. Ibid. De el que vende con engaño el Peño.

372 L. 44. Ibid. El que vende el Peño que le tienen empeñado, no le pueda comprar, sino es con autoridad de Iuez.

373 L. 45. ibid. Quando hay Peños y fiador, que derecho tiene sobre el Peño el fiador que lasta.

374 L. 46. Tit. 13. Part. 5. De el Peño obligado a dos diferentes y en diuersos tiempos.

375 L. 47. Tit. 13 Part. 5. Quando y a quien se da Restitucion contra venta hecha de Peño.

376 L. 43. Ibid. El Peño se puede vender en todo o en parte si es capaz de diuision.

377 L. 50. Ibid. El Accreedor que vende Peño, quando estara obligado al laneamiento de el al que le compro.

378 L. 23. Tit. 13. Part. 5. Diffinicion de la Hypoteca legal, y algunos casos en que se contrahe.

379 L. 6. Tit. 9. lib. 3. Fue. La Yglesia y el Rey tienen Hypoteca sobre los bienes de quien administra sus cosas.

380 L. 25 y. 30. Ti. 13. Par. 5 El contracto de el marido no periudica a la muger en sus bienes, aunque sea en fauor de Rey.

381 L. 24. Ibid El hijo que renuncia la herencia de el padre, tiene Hypotheca sobre sus bienes, por lo que hade hauer de su madre.

382 L. 19. y. 28. Ibid. Hypotheca a los hijos de primer matrimonio contra su padrastro y madre.

383 L. 29. Ibi. Hypotheca sobre la cosa por el porte, o Almazen en que se guarda.

384 L. 22. Ti. 13. Part. 5. La obligacion de el Peño, dado sobre vna deuda, se continua sin nueuo pacto a la que despues se hiziere.

385 L. 5. Tit. 8. Part. 5. Hypotheca por renta de casa, o heredad sobre lo que esta dentro della.

386 L. 29 y. 33. Tit. 13. P. 5. El Fisco y Dote son ygualmente priuilegiados entre si, y se prefieren a todos.

387 La paga deporte, o almazen es parte dela cosa y no deuda de ella.

388 La Hypoteca general respecto de todos los bienes, es de tanto effecto como la especial, respecto de el que especifica. Clausula de obligacion y Hypoteca general en las escripturas.

389 L. 28. T. 13. Part. 5. L. 29. Ibid. Quando se prefiere la hypoteca la reparoalmazen o porte

390 L. 30. Ibid. La hypoteca de la cosa al que dio con que se comprasse, se prefiere a todas.

391 No se puede embargar cuerpo defuncto por deudas.

392 El cuerpo defuncto naturalmente se deue a la tierra.

393 Enterrarlos defunctos es obra de misericordia.

394 Christo quiso ser vngido y sepultado con honra.

395 Derecho cruel de las doze tablas

396 L. 31. Tit. 13. Part. 5. Concurso de escriptura priuada con otra publica. Que differencia hay de escriptura priuada a la publica.

397 L. 32. Ti. 13. Part. 5. De el que durante la condicion, en peña lo que antes tenia empeñado condicionalmente.

398 L. 34. Ibid. En la Hypotheca siempre se prefiere el que tiene derecho mas antiguo, y el que succede en su derecho es este.

399 En los Priuilegios de juros Reales, se ha de atender su origen.

400 La Hypoteca no es contracto sino Qualidad de Contracto.

401 No se da Qualidad sin substancia, ni Accidente sin Subjecto.

402 Hypotheca se da sobre quantos contractos hai, no compuesta sino justa.

403 No es Hypoteca la que se haze al vendedor por el precio de la cosa vendida.

404 A nadie se puede Hypotecar lo que es suyo, ni nadie puede Hypotecar lo que no es suyo.

405 Effecto de esta Resolucion para que firue.

406 Empeño que hizo el Cid Ruydiaz.

407 Quando se empeña vna cosa por otra.

408 Demonstracion de la Vsura que hai en aprouecharse de la cosa empeñada.

409 Porque no se da compensacion de el aprouechamiento de el dinero, a el aprouechamiento de la prenda. Que vso puede hauer de la cosa empeñada.

410 Vso de la cosa, es desacreditar con ella a su verdadero señor.

411 Venta conpacto de Retro vendendo.

412 Resolucion de el pacto de Retrovendendo.

413 De que effecto es saber resoluer los Contractos a sus principios.

414 L. 1. Titu. 3. Part. 5. Diffinicion de el Deposito, y diuision.

415 L. 2. Ibid. Naturaleza de el Deposito.

416 L. 5. Tit. 15. li. 3. Fue. Quando puede el Depositario vsar de el Deposito.

417 L. 6. Ibid. Como y a quien se ha de restituir el Deposito.

418 L. 5. y. 10. Tit. 3. Par. 5. Obligacion de Deposito passa contra los Herederos.

419 L. 7. Tit. 15. li. 3. Fue. La action de el que hizo el deposito. passa a sus Herederos.

420 L. 9. Tit. 3. Part. 5. A que obligaciones se prefiere el Deposito, y quales se le prefieren.

421 L. 3. Ibid. Quien puede ser Depositario, y a que esta obligado.

422 L. 7. Ibid. Deposito que se haze en Yglesia, o Cabildo.

423 L. 9. Tit. 15. lib. 3. Fue. Deposito que se haze en sieruo, o criado sin sabiduria de el señor de ellos.

424 L. 3. Ibid. A que esta obligado el que recibe precio por el Deposito.

425 L. 4. y. 5. Ti. 3. Part. 5. Los casos en que el riesgo de el Deposito es por el Depositario.

426 L. 7. Tit. 15. lib. 3. Fue. Depositario que niega el Deposito.

427 L. 8. Tit. 3. Part. 5. Depositario que niega el Deposito.

428 L. 10. Tit. 15. li. 3. Fue. Depositario que no da el Deposito quando se le piden.

429 L. 10. Tit. 3. Part. 5. A que esta obligado el que haze el Deposito.

430 L. 2. Tit. 15. lib. 3. Fue. Quando el Depositario dize que se le perdio el Deposito.

431 L. 4. Ibid. De el Depositario que en peligro escapa de sus cosas, y no de el Deposito.

432 L. 8. Ibid. depositario que dize hauer perdido el Deposito por caso fortuito.

433 L. 1. Ibid. Que ha de hazer el Depositario, quando sucede caso fortuito.

434 Primero hade constar de el Delicto que se inquiera de el Delinquente.

435 L. 11. Tit. 5. li. 3. Fue. L. 5. Tit. 3. Part. 5. El Deposito que dos juntos hazen se ha de dar a entrambos juntos, y no al vno.

436 L. 13. Tit. 10. lib. 2. Rec. El Deposito que manda hazer el Consejo, no se haga en el Escriuano dela causa en que se haze.

437 L. 14. Ti. 20 lib. 2. Rec. Los Depositos de las Audiencias, se escriuan en el libro de penas de Camara.

438 Peño se resuelue en Deposito.

439 Etymologia de Deposito.

440 Deposito no se da fingido.
441 Fiança Depositaria no se da.
442 Definicion de Secresto.
443 Defensor de bienes Desamparados.
444 Secresto criminal.
445 Auiso a los Iuezes.
446 Depositatio general.
447 Encomienda que significa.
448 Encomienda Ecclesia stica.
449 Encomienda de Indios.
450 Caualleria de Sanctiago de el Epada.
451 Espada Gineta antigua.
452 Caualleria de Calatraua.
453 Caualleria de Alcantara.
454 Orden de Sant Ioan de Rodas.
455 Orden de S. Anton.
456 Orden dela Merced.
457 Comendadores del Hospital de Burgos.
458 Orden de Christus.
459 Orden de Montesa.
460 Orden de Ronces valles.
461 Orden de Sanctispiritus.
462 Naturaleza de las Encomiendas.
463 Vsufructo se resuelue en Deposito.
464 Maiorazgo es lo mismo.
465 Bienes seglares de Encomien
466 Bienes Ecclesiasticos de Encomienda.
467 Derecho natural es incommutable.
468 Seglares que tienen Tercias, y bienes decimales.
469 Cada vno dara cuenta por si

2

470 Subjecto de el libro passado, y de este, y de el siguiente.

471 Diuision de Cõtractos.
472 Porque se puso el Deposito enlos Personales.
473 Quales Contractos son Reales y porque.
474 Dar es oficio de Dios
475 Christo daua y no pedia.
476 Vender es oficio de el Demonio.
477 Materia de este libro.
478 Contradiction, o Repugnantia que es.
479 Contrariedad que es.
480 Exemplos de contrarios.
481 Differencia de contradiction a contrariedad.
482 Alteracion declarada por exemplo.
483 Naturaleza de la Repugnancia.
484 Donacion y Venta, son Contractos maiores y contrarios.
485 Demonstracion de la contrariedad.
486 Naturaleza de los Contractos subalternos.
487 Exemplo de las Bozes de Musica.
488 Bozes suffraganeas de las principales.
489 Aplicacion de los Exemplos.
490 Materia de este Prologo y libro.
491 Vtilidad de esta Doctrina.
492 Que diffiere el Arte de la experiencia.
493 Quales contractos son los principales.
494 Donacion y Venta en que conuienen.
495 Donacion y Vendida en que difieren.
496 Subalterno que es.
497 Prestamo Subalterno a Donacion.
498 Diferencia de Emprestido a Donacion.
499 Diferencia de Emprestido a Prestamo.
500 Emprestido Subalterno a Donacion.
501 Contracto de Trueque.
502 Trueque Subalterna a la Vendida.
503 Contracto de Loguero.

504 Loguera Subalterno a la Vendida.

505 El Precio no es de Substancia de el Alquilei.

506 Proporcion delos Subalternos con sus contrarios.

507 Prestamo y Alquilei tienen Contrariedad menor.

508 Emprestido y trueque tienen contrariedad menor.

509 Diferencia de la contrariedad Maior a la Menor.

510 Contractos Coalternos

511 Contrariedad Coalterna.

512 Contradiction por negacion.

513 Terminos contradictorios.

514 Diferente es ser dos proposiciones Contradictorias, o ser compuestas de terminos Contractiorios

515 Contradiction de Correlatiuos es es la maior que hai.

516 Primera Ilacion.

517 Segunda Ilacion.

518 Tercera llacion.

519 Vn Correlatiuo no puede inferir mas de otro.

520 Resolucion de los Cortelatiuos.

521 Primera conclusion fundamental.

522 Segunda conclusion fundamental.

523 Contracto Mixto que es.

524 No puede hauer composicion de Contractos.

525 Transmutacion de Contractos.

526 Efecto delas Conclusiones Capitales.

527 Iuizio falso que se haze delos Legistas.

528 Fin de este Prologo.

529 Dos prueuas de que vsa el Autor.

530 Principios Per se Notos.

531 Epilogo de el Prologo.

532 Orden de este libro.

533 L. 1. Tit. 4. Part. 5. Difinicion de Donacion.

534 L. 5. Tit. 12. lib. 3. Fue. L. 1. y 2. Tit. 4. Part. 5. Que personas no pueden Donar.

535 El testamento del el condenado no para perjuizio a la sentencia de su condenacion.

536 L. 3. Tit. 4. Part. 5. Quando vale la Donacion hecha por Hijo familias. Y la Donacion de el Padre a su hijo en perjuizio de los otros.

537 L. 7. Tit. 12. lib. 3 Fue. La Donacion quiere ser hecha con libertad, y si es de todos sus bienes no vale.

538 L. 8. Tit. 10. lib. 5. Reco. Ninguno puede dar todo lo que tiene de presente.

539 L. 9. Tit. 12. li. 3. Fue. Donacion de Marido a Muger.

540 L. 6. Tit. 12. lib. 3. Fue. L. 7. Tit. 10. lib. 5 Rec. Diuision de la Donacion, v de la Donacion causa mortis.

541 L. 11. Tit. 4. Part. 5. La Donacion causa Mortis, en todo y por todo es como el Testamento.

542 L. 4. Ibid. A quien y como, y en quantas maneras se puede hazer la Donacion.

543 L. 5. Ibid. Donacion condicional como se haze pura.

544 L. 11. Tit. 12. lib. 3. Fue. Sieruo libertado de baxo de condicion, no la cumpliendo pierde la libertad.

545 L. 7. Tit. 4. Part. 5. Donacion hecha hasta tiempo limitado.

546 Fundamento de la L. 8. Tit. 7. lib. 5. Reco. de los Maiorazgos.

547 L. 6. Ibid. Donacion debaxo de Modo que es manera cierta.

548 Partes substanciales de la Donacion.

549 Veanse todas estas Remissiones.

550 No puede hauer Donacion si hai fuerça.

551 Difinicion de la Limosna.

552 Matthæ. 6. Como se ha de hazer la Limosna.

553 Luc. 10. Matthæ. 10. Como se ha de pedir.

554 La Limosna mas es paga a Dios que Donacion.

555 El Pobre es templo de Dios.

556 Luc. 12. La limosna ha de ser de presente

557 Quien ha de hazer limosna publica.

558 Obras publicas perfecta limosna.

559 Como se ha de pedir la Limosna.

560 No haia fuerça expressa ni Tacita en el pedir.

561 Regla como ha de ser la limosna.

562 L. 2. Tit. 12. lib. 3. Fue. La Donacion perfecta, no se puede reuocar.

563 L. 8. Tit. 4. Part. 5. Quando se reuoca la Donacion por los hijos que sobreuienen.

564 Superuenencia de hijos.

565 Entendimiento de la Lei.

566 L. 5. Tit. 12. li. 3. Fue. Quando se reuoca la Donacion hecha por el marido a su muger, antes de el matrimonio.

567 L. 10. Tit. 12. li. 3. Fue. El que da el Titulo dela cosa es visto dar la cosa misma fuera de los casos aqui expressos.

568 L. 9. Tit. 4. Part. 5. No valga la la Donacion que excediere de quinientos Castellanos de oro sino fuere insinuada ante el juez maior de la tierra, excepto en los casos aqui contenidos.

569 Declaracion de la letra de esta Lei.

570 Insinuacion que es, y su efecto.

571 Clausula de Escriptura de Donaciones.

572 Qual es juez maior.

573 Practica de Monterroso.

574 Relacion de vna sentencia de Donacion.

575 Errores de la sentencia.

576 El señor de el lugar, es el juez maior de el.

577 Señor de Titulo tiene dignidad fuera de su Estado.

578 L. 11. Tit. 10. lib 5. Rec. Donacion hecha en fraude de no pechar, no vale.

579 L. 1. Tit. 12. lib. 3. Fue. L. 10. Tit. 4. Part. 5. La Donacion perfecta no se reuoca, si no por las causas de ingratitud aqui puestas, las quales no passan a sus herederos.

580 L. 8. Tit. 1. lib. 4. Rec. El Rey solo y no otro vse delas cerimonias Reales.

581 L. 8 Tit. 12. lib. 3. Fue. L. 6. Tit. 10. li. 5. Rec. La Merced que el Rey haze, valga y sea propria de aquien la haze.

582 L. 5. Tit. 12. lib. 5. Rec. El Rey deue acordar con su Consejo las mercedes que haze.

583 L. 13. Tit. 12. lib. 5. Rec. La Merced de oficio por vacar, o bienes fiscales, que el Fisco no possee, no vale.

584 L. 14. Ibid. No se haga Merced en penasa juez que se pague de su mano.

585 L. 10. Tit. 10 lib. 5. Rec. La Merced de galeras materiales, o instrumentos de ellas no vale.

586 L 16. Ibid. La Merced que el Rey hiziere, no se estienda a mas de lo que al Rey pertenecia.

587 L. 18. Ibid. Hecha Merced de el lugar, espitan las mercedes que el lugar tenia.

588 L. 9. Tit. 4. Part. 5. La Merced de monedas y justicia Criminal en ningunas palabras se comprehenden.

589 L. 1. Tit. 10. lib. 5. Rec. La Merced que el Rey haze en perjuyzio de el supremo señorio de la Corona, no vale, y que cosas se comprehenden en el supremo señorio, y como se han de interpretar las palabras de las Mercedes. Es declaracion dela ley passada.

590 L 3 Tit. 10. lib. 5. Rec. El Rei promete y manda que los Vassallos y Iurisdiciones dela Corona Real, sean Inalienables della, y imperscriptibles si no fuere conforme a esta lei.

591 L.z. Ibid. Lo que es de la Corona, no se pueda dar ni enagenar a Estrangero de el Reino.

592 L. 9. Ibid. Todo juro de Rei se registre en la Contadoria maior, so pena que no valga.

593 L. 11. Tit. 7. lib. 5. Rec. La Clausula de el Rei don Enrique el 11. sobre los Bienes Enriqueños valga por lei.

594 Bienes Enriqueños,

595 Lei Mental.

596 L. 12. Ti. 12. lib. 3. Rec. No haia Encomienda de Indios.

597 Etymologia de Mercar y Mercado.

598 Cortesias de Castilla.

599 Etymologia de Merced.

600 Etymologia de Señor.

601 Senyor, y Mossen, y Mossenyer.

602 Etymologia de Don.

603 Don. y Merced han dado baxa.

604 Razon de este Titulo.

605 Leies inutiles.

606 Vtilidad de esta materia,

607 Proposicion de lo que se ha de tractar.

608 Descubrimiento de las Indias.

609 Efecto dela Poblacion de Indias.

610 Necessidad de el Repartimiento.

611 Efecto de las Encomiendas.

612 Tenor de la Encomienda.

613 Etymologia de Encomienda, y Repartimiento.

614 Efecto de el Repartimiento.

615 Protectores de Indios.

616 Efecto dela Tassacion.

617 Quien son los que hazen mal a los Indios.

618 Los que cojen lo que no sembraron.

619 Repartimiento de Esclauos.

620 Esclauos de buena Guerra,

621 Esclauos de Rescate.
622 Como se hazian los Esclauos.
623 No se pueden hazer Esclauos en las Indias.
624 Descubrimiento de la nueua España.
625 Conquista de Mexico.
626 Repartimiento de la nueua España.
627 El Autor habla de solo lo que ha visto y tractado.
628 Tassacion general como se hizo.
629 El Encomendero llena lo que hauia de lleuar el Rei,
630 Como cobra el Encomendero su Tassacion.
631 Mas Señores son de los Indios los Principales que el Encomendero
632 Subjection delos Indios
633 Maceguales.
634 Ouejas y Perros de carga.
635 Pilis que son los Principales.
636 Tlahtouani
637 Gouieruo delos Indios.
638 Los Indios todos eran esclauos excepto el Rei.
639 Repartimiento que tenian los Indios.
640 Consejo de Moteçuma.
641 Tirania de los Indios.
642 Señorio de Mexico.
643 Tlaxcala frontera contra Mexico.
644 Lenguas y Prouincias de Nueua Hespañe.
645 Aborigines
646 Otomitles son naturales, y Mexicanos aduenedizos.
647 Tlaxcala.
648 Tierras pobladas de receuo.
649 Election de el Rei de Mexico.
650 Principio de las Rebueltas de Indias.
651 Nueua orden de Conquistadores.
652 Mal successo de ellos.
653 Error es en cargarse de lo que no se sabe.

654 No se puede desamparar el Obispado.

655 Efecto de vedarse las Encomiendas.

656 Autores en fauor de los Encomenderos.

657 Obras de el Obispo.

658 Resolucion de el Hecho.

659 Concilio Ariminense fue de Herejes.

660 La Escriptura da testimonio delas letras de el Autor.

661 Leies no se aprenden sin Maestro.

662 La bondad de la Escriptura, no se juzga por el tiempo que en ella se gasto.

663 En que esta el punto de esta Question.

664 L. 1. Tit. 1. Part. 5. L. 1. Tit. 16. lib. 3. Fue. Difinicion de Emprestido y Prestamo y en que difieren.

665 L. 10 Tit. 1. Part. 5. El Riesgo de el Emprestido es por quien se recibe, y a que esta obligado el y sus herederos.

666 L. 8. Ibid. A que esta obligado el que recibe el Emprestido.

667 L. 2. Ibid. Efecto de el Emprestido y quien le puede hazer.

668 L. 6. Tit. 16. lib. 3. Fue. Quando se da compensacion en el Emprestido.

669 L. 1. Tit. 2. Part. 5. Difinicion y diuision de Prestamo.

670 L. 11. Tit. 33. Part. 7. Difinicion y Diuision de Culpa, y en que difiere de. Dolo.

671 L. 2. y 5. Tit. 16. li. 3. Fue. L. 3. Tit. 2. Part. 5. Por quien corre el Riesgo de el Prestamo.

672 L. 3. Tit. 14. Part. 7. Hurto es retener la cosa prestada, o vsar della contra voluntad del Señor.

673 L. 5. Tit. 16. li. 3. Fue. Como se deue vsar dela cosa prestada.

674 L. 4. Ibid. Contracto de prestamo es Obligatorio de entrambas partes.

675 L. 6. Tit. 16. lib. 3 Fue. L. 9. Tit. 12. Part 5. No se da compensacion contra el Prestamo, sino es quando passa en naturaleza de Prenda.

676 L. 7. Tit. 2. Part. 5. El que vsa de la cosa prestada, le ha de hazer el gasto ordinario, mas no extraordinario.

677 L. 4. Ibid. Como y a quien se ha de restituir la cosa prestada.

678 L. 5. Ibid. Prestamo hecho a muchos, o quando muchos suceden al que lo recibio.

679 L. 8. Ibid. Pagada la cosa prestada por perdida, si parece quien la ha de hauer

680 L. 6. Tit. 2. Part. 5. Obligacion de el que da el Prestamo

681 L. 9. Tit. 1. Part. 5. El entrego de la cosa Prestada haze el Contracto, no la Confession de el recibo.

682 Non numerata pecunia.

683 Clausula de la cosa no vista ni contada.

684 Efecto de la renunciacion de esta Excepcion, y como se admite Prouança contra ella.

685 L. 1. Tit. 2. Part. 5. Quien y a quien se puede Prestar.

686 L. 2. Tit. 1. Part. 5. Por si y por otro se puede Prestar.

687 L. 3. Ibid. A quien se puede Prestar y como

688 L. 4. Ibid. Quando vale el Contracto hecho con el que esta en poder de otro

689 De el que niega su Estado al tiempo de el contracto.

690 L. 6. Tit. 1. Part. 5. El Menor, o Maior Hijo familias, a quien se presta, quando son obligados a pagarlo ellos, o sus maiores.

691 L. 5. Ibid. Lo que se presta por Menor, o a Menor.

692 A quien vale el Priuilegio, quando concurrendos Priuilegiados.

693 L. 7. Ibid. A que esta obligado el que toma prestado para tienda agena.

694 Proposicion de lo que se ha de tractar.

695 Dificultad de lo que se ha de tractar.

696 Proporcion de el Genero a sus Espcies.

697 Proporcion de el Todo a sus partes.

698 Donacion es Genero de sus Subalternos.

699 Diferencia de todos estos tres contractos.

700 Argumento a maiori.

701 Dar al necesitado es Precepto y no Consejo.

702 A mas esta obligado el Christiano que el Iudio.

703 Mate. v.

704 La Donacion de el Precepto es la Limosna.

705 Ioan. 4.

706 Mat. 21.

707 Mat. 26.

708 Diferencia de Limosna Voluntaria a la Necessaria.

709 Mat. 26.

710 La Limosna sea proporcionada a la necessidad.

711 Difinicion de la Confiança

712 Donacion para Ordenarse.

713 Resolucion de este Contracto.

714 Cargo de Consciencia.
715 Dote fingido.
716 Quien ex parte para remitirlo.
717 Los que hazẽ Liciones, o Sermones para otros.
718 Manual. ca. 17. nu. 226.
719 Reprueuase esta Decision
720 Contra cartas.
721 Efecto dela Contracarta.
722 Falsedad clara.
723 Toda Contracarta es Falsedad signada.
724 Necessidad de el remedio.
725 Difinicion y Etymologia de Vsura.
726 Naturaleza de la Vsura.
727 Vsura es Parto.
728 Tomar a Daño, es tomar a Logro.
729 Etymologia de Logro.
730 Vsura, es Qualidad, y no Substancia.
731 No hai Vsura en Donacion.
732 No la hai en Vendida.
733 No la hai en Prestamo.
734 No la hai en Alquilei.
735 No la hai en Trueque.
736 Manual. cap. xvij.
737 Donde no hai daño da Proximo, no hai Vsura.
738 Deuteron. cap. xv.
739 Vsura prohibida de Iudio a Iudio.
740 Vsura prohibida al Christiano por el Euangelio
741 Como se han de conuencer los que arguien.
742 Luc. 6. Declaracion de esta autoridad.
743 Reprouacion de la Vsura en lumbre natural.
744 Logro es Contracto compuesto.
745 Otra razon natural contra la Vsura.
746 El tiempo es comun de los contraientes, no se puede dar de por si.

747 El Tiempo no se puede vender.

748 La Moneda prestada por Especie, no se passa el señorio.

749 El Prestamo se haze Alquilei.

750 El trigo no pare queso.

751 No puede hauer Vsura sin tiempo.

752 Tiempo explicito.

753 Tiempo implicito.

754 Distancia de Lugar se resuelue a Tiempo.

755 Excesso de vna cosa a otra.

756 Excesso de Qualidad se resuelue al de Quantidad.

757 Partes substanciales de la vsura.

758 Difinicion de Vsura.

759 Excesso de Quantidad.

760 Excesso de Qualidad.

761 Otro exemplo.

762 Excesso de tiempo.

763 Excesso de lugar.

764 Fundamento delos Cambios.

765 Resolucion de esta Materia.

766 L. 2. Tit 11. lib. 5. Reco. El engaño en la mitad de el justo precio deshaze el contracto.

767 L. 1. Tit. 11. lib. 5. Rec. L. 6. Tit. 5. Part. 5. Como se ha de contar la mitad del iusto precio, y en quanto tiempo se prescriue.

768 Clausula de el Engaño.

769 L. 6. Tit. 11. lib. 5. Rec. Contra quien no se opone Engaño.

770 L. 3. Ibid. Quien no puede oponer el Engaño.

771 Diuision de Contractos.

772 Contracto Lucratiuo.

773 Contracto Oneroso.

774 Diferencia de engaño Real a personal.

775 Iusto precio qual es.

776 L. 6. Tit. 10. lib. 3 Fue. De el que vende Dona, o Trueca cosa agena a quien no sabe que lo es.

777 L. 9. Tit. 10. li. 3. Fue. La vendida de la cosa agena no perjudica al señor de ella.

778 L. 19. Tit. 5. Part. 5. Pena de el que compra lo que sabe que es ageno.

779 Concordia y entendimiento de estas dos Leies.

780 L. 54. Tit. 5. Part. 5. Como se ratifica la Vendida de cosa agena.

781 L. 33. Ibid. El señor de la cosa agena vendida, a quien la ha de pedir.

782 L. 51. Tit. 5. Part. 5. La Vendida que haze el Señor de su cosa, se prefiere a la que otro hiziere, sino es con titulo suio.

783 L. 10. Ibid. De el que se hallo a Venta que hizo el Esclauo, que despues fue suio.

784 L. 7. Tit. 7. Part. 7. Pena de el que vende dos vezes vna cosa.

785 L. 50. Tit. 5. Part. 5. De el que Vende su cosa propria dos vezes

786 Generalidad de este Titulo.

787 De donde toma nombre el Contracto.

788 Efecto de el Contracto.

789 A el verdadero señor se ha de Restituir.

790 En tres maneras es Agena la cosa.

791 Quando la cosa no puede ser contractada.

792 Acta. cap. 8. Origen de la Simonia.

793 Quando la Persona es inhabil de Contractar.

794 Quando la inhabilidad no viene de la Persona ni de la cosa.

795 Que son los bienes de cada vno.

796 El Acreedor es señor verdadero de lo que se le deue.

797 De los Mercaderes y cambios que se alçan.

798 Fraude de el Padre en la legitima.

799 Los hijos son Acreedores de el Padre.

800 Deuda legitima.

801 Paga de seruicio, qual ha de ser.

802 Administracion de bienes Gananciales.

803 De los Religiosos que no pueden Testar.

804 Dios no puede ser engañado.

805 Profetas a paladar de quien los consulta.

806 No se ha de pagar la deuda propria con hazienda agena.

807 Matthæ. 9.

808 Vn pecado no se ha de cubrir con otro.

809 1. Reg. 5. Dios no quiere sacrificio de hazienda agena.

810 Anexiones de beneficios.

811 El Rei es sagrado, y vngido de dios

812 Las Oraciones dela Yglesia por quien son.

813 De los que trabajan las fiestas.

814 L. 1. Tit. 5. Part. 5. Difinicion de Vendida.

815 L. 18. Ibid. Partes substanciales de la Vendida.

816 L. 2. Ibid. Que personas, y con quien se puede hazer este Contracto.

817 L. 3. y 56. Tit. 5. Par. 5. L. 3. y 4. Tit. 10. li. 3. Fue. La libertad es de substancia de este Contracto fuera de los casos a qui puestos.

818 L. 56. Tit. 5. Part. 5. L. 3. Tit. 10. lib. 3. Fue. La Escriptura ni la señal, no son de substancia de la Vendida.

819 Señal su significacion y Etymologia.

820 Gen. 9.

821 Arras, que significa.

822 L. 4. Tit. 11. lib. 5. Rec. Las Escripturas de Venta de Mercaderias las cuenten por menudo, y el precio de ellas.

823 L. 2. Tit. 10. lib. 3. Fue. Efecto de la señal en el Vendedor.

824 L. 7. Tit. 5. Part. 5. Efecto de la señal en el Comprador.

825 Concordia y entendimiento de estas dos Leies.

826 L. 14. Tit. 10 lib. 3. Fue. De el Vendedor que recebida la señal, no cumple lo que en la Vendida prometio.

827 L. 32. Ibid. Efecto de la Venta judidicial, y como se ha de hazer.

828 L. 53 Ibid. Dela Vendida, o Merced que el Rei haze.

829 L. 23. Tit. 11 lib. 5. Reco. El Administrador de algunos bienes no los compre.

830 L. 4. Tit. 5. Part. 5. Vendida de los Bienes de Menores.

831 L. 5. Ibid. El Iuez no compre en la tierra donde es Iuez.

832 L. 61. Ibid. La Vendida legitimamente hecha, no se deshaga.

833 L. 62. Ibid. Engaño, y no otra cosa deshaze la Venta.

834 L. 4. Ibid. En la Vendida se puede recebir Fiança.

835 L. 8. Tit. 5. Part. 5. Entre quien y como se puede hazer la Vendida.

836 L. 8. Tit. 10. lib. 3. Fue. Hombre libre no puede ser Contractado.

837 L. 15. Tit. 5. Part. 7. Que cosas no pueden ser contractadas.

838 L. 17. Ibid. No se contrate ponçoña mortal.

839 L. 22. Tit. 5. Part. 5. No se pueden vender a los enemigos, cosas con que sustenten la Guerra, o la hagan.

840 L. 13. Ibid. No se puede vender Herencia de Futuro señalando la persona de quien se ha de heredar.

841 L. 16. Ibid. Ninguno es tan señor de su cosa, que pueda sin pena vsar mal de ella.

842 L. 21. Tit. 5. Part. 5. Error en la substancia haze la Venta ninguna, mas no el error de qualidad.

843 L. 14. Ibid. No vale la Venta de la cosa, que quando se vende es perecida la maior parte de ella.

844 L. 17. Ibid. El Vendedor ha de saber lo que vende, para que la Vendida valga.

845 L. 55. Ibid. Como y quando se puede vender la cosa comun.

846 L. 59. Ibid. Pena de la Vendida hecha en fraude de Rentas Reales.

847 L. 20. Ibid. Incertidumbre de la cosa vendida, o de el precio haze ninguna la venta.

848 L. 11. Tit. 5. Part. 5. Quando y como vale la vendida de lo que no es ni parece.

849 De las compras de cosas inciertas.

850 Vendida de industria se resuelue en Contracto de Alquilei.

851 Val. c. 1. lib. 4.

852 Necia sentencia de el Oraculo de Apolo.

853 L. 12. Ibid. La Vendida de parto, o fruto de cosa esteril es valida.

854 L. 28. Tit. 5. Part. 5. Lo Annexo o Affixo 2 la cosa vendida sigue a la cosa, y que es Annexo.

855 L. 29. Ibid. Affixo que es.

856 L. 30. Ibid. No entran en la Vendida de la heredad los animales que estan en ella.

857 L. 31. Tit. 5. Part. 5. Lo Accessorio no sigue la cosa vendida: y que es Accessorio.

858 L. 38. Tit. 5. Par. 5 Toda Postura que en la Vendida se pusiere, como no sea torpe, o impossible, se ha de guardar.

859 L. 58. Ibid. Que differẽcia hay delos Pactos que preceden a la Vendida alos que la siguen.

860 L. 40. Ibid. El Pacto condicional que en la Vendida se pusiere, se guarde.

861 L. 41. Tit. 5. Part. 5. No vale el Pacto que no desempeñando el Peño, quede vendido por lo que sobre el se dio.

862 L. 67. Tit. 5. Part. 5. De el empeño de la cosa vendida, y Vendida de la cosa empeñada.

863 L. 43. Ibid. El pacto que la cosa vendida no se venda a otro no vale.

864 L. 44. Tit. 5 Part. 5. La prohibicion de el Testador que lo que dexa no se venda no vale sino es señalando causa.

865 Argumento firmissimo que antes delas Partidas no hauia vinculos por testamentos como ahora.

866 L. 42. Ibid. El Pacto de retrovendendo (que es que boluiendo el Vendedor el precio que recibio por la cosa vendida se la bueluan) vale. y passa a los herederos de entrambos.

867 L. 5. Tit. 6. lib. 8. Reco. El Pacto de retrovendendo haze por parte de el Comprador el contracto vsurario quando es limitado con tiempo por su parte.

868 El Pacto de retrovendendo es fundamento de los Censos al quitar

869 L. 45. Tit. 5. Part. 5. El que compra Esclauo con condicion de darle libertad sino se la da el Derecho le ha por libre.

870 L. 46. Ibid. La condicion en la vendida de Esclauo que no pueda jamas conseguir libertad vale fuera de tres casos.

871 L. 47. Tit. 5. Part. 5. El pacto que se pusiere en vendida de Esclauo, se ha de guardar.

872 L. 11. Tit. 10. lib. 3 Fue. Todo lo que el Esclauo tiene, es de el señor como el mismo Esclauo.

873 L 12. Ibid. El que vende Esclauo, ha de hauer todo lo que el tiene, y responder por el delicto que en su poder cometio.

874 L. 64. Tit. 5. Part. 5. Quien vende Esclauo con tacha que el sepa sino la dize la vendida es ninguna.

875 L. 15. Tit. 10. lib. 3. Fue. Como quando y a quien se ha de entregar la cosa vendida.

876 L. 24. Tit. 5. Part. 5. Quando se perficiona la vendida de las cosas que consisten en gusto, y de las que se pesan, o miden, y de el riesgo de ellas.

877 L. 17. Tit. 10 lib. 3. Fue, L. 23. Tit. 5. Part. 5. Los casos en que el riesgo corre por el vendedor.

878 L. 27. Tit. 5 Par. 5. Pena de el vendedor que tarda en entregar lo que vendio quando se lo piden.

879 L. 39. Ibid. Si el vendedor toma sobre si el Riesgo hasta la entrega, siempre corre por el.

880 L. 26. Ibid. De el Riesgo de la vendida condicional pendiente la condicion.

881 L. 63 Tit. 5. Par 5 La vendida de heredad atributada, o que tiene otra falta si no se declara es ninguna.

882 L. 65 Ibid. De el que vende Animal con tacha.

883 L. 66. Ibid. De la vendida que se haze con todas sus Tachas, quando vale.

884 L. 7 Tit. 10. lib. 3. Fue. Obligacion de entrambas partes para el saneamiento.

885 L. 32. Tit. 5. Par. 5. Efecto del Saneamiento y como es obligado a el vendedor.

886 L. 35. Ibid. El vendedor de vniuersidad de cosas las ha de sanear cada vna por si.

887 L. 36. Ibid. Los casos que relieuan a el Vendedor de la obligacion de el saneamiento:

888 L. 37. Ibid. Si el Rei toma lo que se vendio con su licencia, no se ha de sanear.

889 L. 9. Tit. 5. Part. 5. De el precio que se dexa en aluedrio de tercero.

890 L. 10. Ibid. De el precio que se remite a cosa cierta.

891 L. 5. Tit. 11. lib. 5. Rec. El precio de todo lo que se vendiere se haga a marauedis, y no a otra moneda.

892 El obligado a pagar puede pagar en la moneda de estos reinos que quisiere.

893 L. 48. Tit. 5. Part. 5. De el que compra con sus dineros para otro.

894 L. 49. Ibid. De el que compra para si con dineros agenos.

895 L. 22. Tit. 11 Lib. 5. Rec. El vendedor no pueda tornar a comprar de contado lo que huuiere vendido fiado.

896 L. 17. Ibid. La compra que se hiziere adelanta da de pan sea al precio que valiere a la cosecha.

897 Este contracto sustenta el mundo.

898 Efectos de la Mercancia.

899 Diferente es comprar y vender, de ser Mercader.

900 Comprar y vender es general a todos, mas no ser Mercader.

901 Cambios y Vancos son especies de Mercaderes.

902 Vtilidad de la Orden de estos Titulos.

903 Proposicion de lo que se ha de tractar.

904 Vendida y Venta es lo mismo.

905 No puede hauer vendida sin Precio.

906 El Precio de la cosa es Correlatiuo della.

907 Aunque lo que se vende sea incierto la Vendida es cierta.

908 No puede hauer mas de vn Precio en vna cosa.

909 Qual Vendida se dira justa y qual injusta.

910 En que esta la injusticia de la Vendida.

911 En que consiste la dificultad de entender el Contracto de la Vendida.

912 El Valor de la cosa y el Costo de eella difieren.

913 Que es el Costo de la cosa.

914 Razon y aplicacion de este exemplo

915 Diserencia de el Precio de la cosa a lo en que se esta al señor de ella.

916 Exemplo quando excede el Precio a lo en que esta la cosa.

917 Compra de los libros Sibylinos.

918 El Costo de la cosa, y en lo que esta. y el Precio de ella son tres cosas diferentes entre si.

919 El Precio es Acidente de la cosa.

920 El Precio se varia por el tiempo y lugar.

921 Exemplo. I.

922 Exemplo. II.

923 Declaracion de el Symbolo de Pitagoras.

924 Exemplo. III.

925 Con hauas se votauan las causas criminales.

926 El Filosofo considera la substancia de la cosa.

927 El Iurista y Teologo la Qualidad y Acidentes.

928 Todas las cosas semejantes representan vna misma cosa

929 Qualidad hai que muda la sustancia.

930 Reg. 4. c. 6.

931 Porque no se puede reduzir el precio a Arte.

932 Palabras formales de el M. Mercado sobre las Ventas secas.

933 La dificultad que se examina.

934 Puncto de la Question, y Decision.

935 Respuesta y prueua.

936 Declaracion de el Capit. penul. s. isto Tit.

937 De los Mercaderes de >Tienda, y Recatones.

938 Regla General.

939 Contrarios declarados por Exemplos.

940 Respuesta a los contrarios.

941 Limitacion a la Lei quando la Vendida se resuelue en Emprestido.

942 El Señor de la Mercaderia ni se da, ni se quita Qualidad.

943 Respuesta a la objecion segunda.

944 Precepto natural y Diuino.

945 Oposicion y Respuesta.

946 Identidad que es.

947 Exemplo de mudança de Qualidad.

948 Mases menester que Latin para entender Leies de Romance.

949 Principio prouado.

950 Las cosas se han de considerar en abstracto, y despues en concreto.
951 Teorica, y Practica que significan.
952 Diuision de Precios y reprouacion de ella.
953 Iusto Precio en el Fuero judicial.
954 Dificultad en inquirir el justo precio.
955 Como y quien ha de prouar el engaño.
956 A que Precio se ha de medir la mitad para el Engaño.
957 De el Precio en quanto a conciencia.
958 Cadavno se juzgue con rigor, porque Dios no se juzgue.
959 Diuision de la vendida. por fuerça.
960 3. Reg. c. 2r. historia de Achab.
961 Monipodio que significa y su Etymologia.
962 Monipodio quiere dezir Coniuracion.
963 Monopodio que es.
964 Ninguno vse vocablo de lengua que no entiende.
965 Estanco que es, y de donde viene.
966 Estanco se estiende a mas que a los Contractos.
967 Atrauersar Mercaderia.
968 Conclusion resoluta de los Estancos.
969 Estanco incluie fuerça tacita.
970 Estanco por parte de el Comprador.
971 Estanco en otros Contractos.
972 Todo Estanco es reprouado aunque sea de Mercaderias vedadas.
973 Lo Extrinseco a el contracto ni haze ni deshaze a su justicia.
974 Iudic. cap. 7
975 Mas vale la obediencia que el Sacrificio contra ella.
976 El mal vso no daña a el Contracto bueno.
977 El Contracto de Iudas no fue Vendida sino Traicion.
978 Declaracion de el Contracto entre Iudas y la Synagoga.
979 Iudas por el Contracto justamente hizo suia la paga.
980 Iudas dispuso de su dinero como proprio.
981 La Redempcion de que Iudas fue causa no se valio a el.
982 Dios castiga a los que pone para castigo de otros.

983 Principio Demonstrado. El vso es distincto de el contracto.
984 El vso de este principio es generalissimo.
985 El Peccado es causa de la Penitencia mas no de el merito de ella.
986 Aplicacion de el Principio a la materia.
987 Resolucion de la materia.
988 Quando hai fuerça expressa contra el Vendedor.
989 Donde hai fuerça nunca se igualan el precio y la cosa.
990 La fuerça en la Vendida se colora con que es por bien publico.
991 El Autor no resuelue lo que es bueno, sino dize lo que el haria.
992 z. Re. c. 24. Historia de Dauid con Areuna (alias Ornan) Iebuseo.
993 Buen juizio de Emperador Pagano.
994 2. Re. c. 12.
995 Profeta Natan sobre sobre la muerte de Vrias.
996 Notable historia de vn Rei Pagano.
997 Lib. 8. c. 45
998 Regla vtil para el Religioso que dessea saluarse.
999 No vea quien no quiere ser visto.
1000 Quando vno quiere dos no barajan.
1001 Que deue imitar el seglar.
1002 Que deue imitar el Religioso.
1003 Pascua postrera y que hizo en ella Iesu Christo nuestro Saluador.
1004 Lei de criança hazer buena vezindad.
1005 Lei de Iesu Christo lei blanda y dulce.
1006 Edificar es Tentacion en Religiosos y causa de muchos inconuenientes.
1007 De el seglar que ocupa las cosas sagradas.
1008 Resolucion y Respuesta.
1009 Prueua.
1010 No hai precio justo donde no hai precio.
1011 Exemplos particulares.
1012 El Hospital difiere en dignidad de la iglesia.
1013 La Yglesia es fuego para quien la vsurpa.
1014 Dios se paga en este mundo de su mano.
1015 Dan. 5. Historia de el Rei Balsasar.

1016 Cyro Rei restituio el templo de Hierusalem
1017 2. Mac. c. 9.
1018 Iosefo. Dion.
1019 Nuestras Iglesias exceden a el Templo de Salomon.
1020 Defectos de el Templo de Salomon.
1021 Entre los Iudios no podia hauer otro Templo sino el de Hierusalem
1022 Excelencias de la sancta Iglesia.
1023 Historia de los Galos.
1024 Guerra sagrada.
1025 No se deue mezclar lo sagrado con lo profano.
1026 Zelo indiscreto.
1027 Inconueniente de edificar iglesias pobres.
1028 Como quieren ser las iglesias.
1029 Historia de Sertorio.
1030 Comparacion de la iglesia a la viña.
1031 Segundo caso de la vendida forçosa.
1032 Decision y y prueua de ella.
1033 Inconuiente que tienen las Doctrinas generales.
1034 Causa de el paralogysmo, o equiuocacion.
1035 Diserencia de el genero generalissimo, a el particular y a la especie.
1036 Efecto de la nauaja de baruero.
1037 Mal se decide por el General el Indiuiduo.
1038 Regla Lesbia que se aplica a lo reglado.
1039 Prouecho de saber bien argumentar.
1040 Principio, El bien vniuersal se prefiere a el particular,
1041 Exemplo y prueua.
1042 Diserencia de el Continente a lo Contenido.
1043 Exemplo y prueua.
1044 Vso y Aplicacion de el Principio.
1045 Los Iudios son asno cargado de libros.
1046 Los Iudios se perdieron por guardar el precepto del sabado.
1047 En la guerra de Pompei o se acabo el Reino de los Iudios.
1048 Por guardar vn precepto se quebrantaron todos.

1049 La parte se ha de perder por conseruar el todo.
1050 Mas es el hombre que el sabado.
1051 No es licito quebrar la siesta sin mucha necessidad.
1052 Qual necessidad sera la que excusar y exemplos della.
1053 Necessidad no necessaria.
1054 Epilogo y respuesta a la question.
1055 Inconueniente de edificio fuerte junto a los muros.
1056 Estado pacifico y dichoso de estos tiempos.
1057 Respuesta.
1058 Oficio de quien gouierna.
1059 Nunca ha hauido en Hespaña. L. años continuos sin guerra dentro de ella.
1060 Epilogo de las guerras de Castilla, de. CCC. años atras.
1061 Reies Catolicos.
1062 Rei don Ioan. II.
1063 Rei don Iuan. I.
1064 Rei don Enrique. II.
1065 Quien no miramas de lo presente, engañar se ha en lo por venir.
1066 La muchacha paz es bispera de guerra.
1067 De donde nace los vencedores ser vencidos.
1068 Hombre apercebido medio combatido.
1069 Las Donze llas bouas de el Euangelio
1070 Quien no gasta el tiempo enlo que deue despues se pierde en lo que no quiere.
1071 Porque perdieron los Vandalos a Africa.
1072 Causa de la perdicion de Hespaña y en quanto fue ganada.
1073 Errar vna vez es de hombre, no escarmentar para otra es de bestia.
1074 Para que son los muros, y como han de estar.
1075 Cada vno por su pueblo saque el ageno.
1076 La Guerra es anexa a el hombre.
1077 Esto conuiene hazer, y aquello no dexar.
1078 Qual es verdadero Castellano, y a que esta obligado.
1079 Hechos de nuestros maiores los Castellanos.
1080 Auila tiene por fortaleza el Cimborio.
1081 Declaracion de el Renombre y Armas de Auila.

1082 Salamanca comun Patria de todos
1083 La Iglesia sea fuerte, mas no Fortaleza.
1084 Monasterios de frontera.
1085 De dos males se ha de tomar el menor si excusa otro maior.
1086 Como se entiende que vn bien, o vn mal exluien a otro.
1087 Como se permite la simple fornicacion.
1088 Comparacion de vn mal a otro mal.
1089 Dos males inconexos que no tienen proporcion entre si.
1090 Exemplo de estos dos Principios en vna misma cosa.
1091 Doctrina Euangelica.
1092 La Comparacion y Excesso se han de considerar.
1093 Si es licito peccar por saluar la vida.
1094 Comparacion de dos bienes.
1095 Election de vno dos bienes.
1096 La Anima mas preciosa es que el cuerpo.
1097 Obiection y respuesta.
1098 Para que sirue cada Principio de estos
1099 Quien bien difine significa y declara dos contrarios.
1100 so de estos Principios generalissimo.
1101 Pena de el Homicidio y su causa.
1102 El Escarnimiento es fructo de la Iusticia.
1103 Todo lo que es Iusto y no lo parece se funda en estos Principios.
1104 Quando el Comprador es forçado a comprar.
1105 Ninguno ha escrito de este Articulo.
1106 Repartimiento de el publico es Compra forçosa.
1107 Exemplo.
1108 Comparacion de el Medico a el que Gouierna.
1109 Efecto de el Repartimiento.
1110 En quantas maneras se haze.
1111 Repartimiento de Armas que nunca se haze y se deuia hazer.
1112 Por que es justa la Fuerça que haze la Republica.
1113 De quien se compone la Republica o Pueblo.
1114 Que deue hazer la Ciudad en tiempo de Carestia.

1115 La Perdida de la Ciudad es de los particulares.
1116 Comparacion de dos males.
1117 Respuesta de la Question.
1118 Caso segundo de Compra hecha por fuerça.
1119 Fabrica y su Etymologia.
1120 Menos se mira por lo comun que per lo particular.
1121 Administradores de la Fabrica.
1122 Declaracion de el Hecho
1123 Efecto de las Compras por fuerça.
1124 Fuerça a los Maiordomos.
1125 Precio de las Compras por fuerça.
1126 Fuerça que se haga con el oficial que ellos quieren.
1127 Segunda especie de fuerça.
1128 Exemplos de esta fuerça.
1129 Caso particular de fuerça.
1130 Segundo exemplo de fuerça.
1131 Necessidad sin necessidad.
1132 Impression y fuerça notable.
1133 Defensa por el Perlado.
1134 Oficio de el Perlado.
1135 Primera injusticia.
1136 Qual cosa se diga necessaria.
1137 Segunda la justicia.
1138 Diferencia de Necessario, a Suficiente.
1139 Causa de do procede este pecado.
1140 Tassa injusta.
1141 Inconuenientes delas Andas.
1142 Resolucion de este Contracto.
1143 Cohecho dissimulado
1144 Como se han de visitar las Iglesias.
1145 No hai engaño en lo que se ve hecho.
1146 No haia Estanco de Oficiales.
1147 Dios no puede ser engañado.

1148 Coto que significa.
1149 Proposicion de lo que se tracta.
1150 Question.
1151 Petri. 1. ca. 2 Ad Roma. capit. 13. Como se ha de obedecer a el superior.
1152 Discolo que es.
1153 En que esta el merito de la obediencia.
1154 Gen. 3. ca. 3. Doctrina del demonio.
1155 Fundamento de la Heregia.
1156 Efecto del Omenaje.
1157 Pena de destierro y temporalidades a el clerigo
1158 Respuesta a la Question.
1159 Vso de esta Conclusion
1160 Coma las duras quien come las maduras.
1161 En que se conoce nuestro señor Iesu Christo.
1162 Silo verdadero de verdadero eclesiastico.
1163 No se puede exceder dela prematica.
1164 Tratado de la Prematica.
1165 Mala prueua quando la question se da por respuesta de si misma.
1166 Prueuase la prematica.
1167 Todo el pase resume en los Recatones.
1168 Estanco de el pan.
1169 Obligacion de el Rei.
1170 Iusticia dela Prematica, y su efecto.
1171 Efecto singular de la Prematica.
1172 Prematicas de Ingalaterra.
1173 Razon de estas leies.
1174 Que es saber leies.
1175 Iusticia euidente de la Prematica.
1176 Bondad de el Rei nuestro señor que se subjecta a su Lei.
1177 Como vende el Rei su pan.
1178 Los Eclesiasticos miran por si, mas no por la Iglesia.
1179 3. Reg. c. 18. Elias alaba la Vnion.
1180 Diuision de la Venta de Oficios.

1181 Derogacion Real.
1182 Vtil de la Republica sin perjuizio de el Rei.
1183 De los Particulares que tienen Iurisdiciones.
1184 Renunciacion por precio es contra Lei.
1185 No hai presumpcion contra lo que el Rei expressa.
1186 Opusc. san. Thomæ.
1187 Autoridad de el hombre no es de fe.
1188 Derecho de el señor en sus Vassallos.
1189 El señor no es Regidor en su pueblo.
1190 El Rei es supremo señor de la Republica.
1191 Consiente en el delicto ageno quien se dissimula.
1192 Oposicion por los particulares.
1193 Respuesta.
1194 Difiere el vso de la Propriedad.
1195 Renunciacion de Reino en vida.
1196 Maior Obediencia se deue a el Rei que a el padre.
1197 Dicho notable.
1198 El que manda es Rei de aquien manda.
1199 El Reino es vno y indiuisible.
1200 El Rei no puede diuidir ni enagenar su poder.
1201 Oposicion.
1202 Muchos que representan vno son hauidos por vno.
1203 El Presidente es otro Rei.
1204 Resolucion de lo dicho
1205 El Rei da el Oficio, mas Dios la habilidad.
1206 Diferencia de el hecho de el Rei, al de particular.
1207 Peca el que prouee a el mas digno por interesse.
1208 De los que venden sus votos.
1209 Dos Restituciones por vn peccado.
1210 Restitucion de Estudiante que vota mal.
1211 No se restituie con entrar en Religion.
1212 Obligacion de el que elige.
1213 Ventas de oficios en lo Abadengo.

1214 Simonia de el Vendedor.
1215 Prueua.
1216 Chancilleria de Simon Mago.
1217 Origen de los Regimientos perpetuos.
1218 Origen de la Venta de oficios.
1219 Candidato que es.
1220 Renta de vn Regimiento
1221 Regimientos de Alquilei.
1222 Recatamiento de S. Pedro.
1223 Codicia de Iudas.
1224 Arremendamientos de oficios publicos.
1225 Ciudades, que tractan en lanas.
1226 Burgos madre de Mercancia.
1227 La costumbre de Burgos.
1228 Credito grande de Burgaleses.
1229 Prueua de los Pytagoricos.
1230 Valientes Letrados hijos de Burgos.
1231 No hai Lisonja a los Defunctos.
1232 Lo publico todos lo saben.
1233 Aprobaciones el consentimiento de quien puede corregir
1234 Caso de el Hecho.
1235 Plazo de la paga.
1236 Lo mismo es en todos los de mas fructos.
1237 Question y Respuesta.
1238 Oposicion.
1239 Condiction Triticaria que es.
1240 Razon de esta Lei.
1241 Efecto dela Compra adelantada.
1242 El Precio se regula a la cosa y no al contrario.
1243 Gen. ca. q. 3.
1244 Interesse de el que compra adelantado.
1245 Vtilidad de la materia.
1246 Compra al fiado.

1247 Los Correlatiuos tienen vna disciplina.
1248 Venta al fiado que es.
1249 Exemplo de compra al fiado.
1250 Que haze a la venta ser pura.
1251 Quien da nombre ala Vendida.
1252 Compra al fiado de donde toma nombre.
1253 Estos Contractos son vno mismo.
1254 El Fiado ha de ser igual al Contado.
1255 Oposicion.
1256 Diferencia entre Contracto ninguno y injusto.
1257 Respuesta y Razon della.
1258 La Nulidad no consiste en el Precio sino enla comparacion.
1259 Otra Razon para lo mismo.
1260 Diferencia de estos dos Contractos.
1261 Demuestralo mismo, y opone y responde.
1262 Lo que no es, no tiene Qualidad.
1263 El precio no es capaz de Alteracion ni incertidumbre.
1264 Comparacion de el precio a la cosa vendida.
1265 Vso de esta Resolucion y Respuesta.
1266 De lo que se vende en vna parte a pagaren otra.
1267 El Entrego haze Alcauala.
1268 Lo fiado no exceda a lo contado.
1269 Vsura que hai en la Compra al fiado.
1270 Donde no hai dinero no hai venta.
1271 Vsura de este Contracto en que esta.
1272 Declara se la Vsura.
1273 Vtilidad de este punto.
1274 En Vendida no puede hauer Vsura.
1275 Baratas y Moatrahas vj. s. Tit. de las Compensaciones.
1276 Peor es la Barata que la Vsura.
1277 Oposicion importante.
1278 Declaracion de el Cap. xiiij.
1279 Compra Adelantada de frutos.

1280 No puedo hauer riesgo en compra por peso o medida.

1281 Resolucion de el Contracto quando perece la cosa.

1282 Respondese a la Question.

1283 Manual de Confessores. Cap. 27. nu. 22.

1284 Mercado, de Vsuris. ca. 7.

1285 Vso de esta Question.

1286 Prometido de Carnicerias y tiendas.

1287 Paga adelantada apeones.

1288 Respuesta a la Question.

1289 En este Emprestido no hai daño.

1290 Emprestido sin prouecho.

1291 Trueco.

1292 Prouecho, o daño extrinseco.

1293 M. Mercado ibid. in sine

1294 A quien se ha de restituir.

1295 La restitucion se ha de hazer a el agrauiado.

1296 Prometidos diferentes.

1297 Paga adelantada a peones, o por trigo.

1298 Facil es dezir, dificil dar razon de su dicho.

1299 Epilogo de esta Anotacion y necessidad de ella.

1300 L. 1. Titu. 6. Part. 5. Difinicion de Cambio, y Diuision.

1301 L. 1. Titu. 11. lib. 3. Fue. Diferencia de Vendida a Trueco.

1302 L. 4. Titu. 6. Part. 5. Todo lo dicho enla Vendida se haia por repetido en el Trueco.

1303 L. 2. Tit 17. Lib 9. Rec. El Contracto de Trueco es vno mismo con el de Vendida.

1304 L. 2 Titu. 11. Lib. 3. Fue. Quando y como se deshaze el Trueco.

1305 L. 3. Titu. 6. Part. 5. Interesse que es, y quando se puede pedir.

1306 L. 3. Titu. 11. lib. 3. Fue. El que trueca, sanee la cosa que dio.

1307 L. 2. Titu. 6. Part. 5. Quien puede Trocar, y que cosas pueden ser Trocadas.

1308 L. 4. Tit. 11. lib 3. Fue. Lo Espiritual como puede ser Trocado.

1309 L. 5. Ibid. Lo Temporal de la Iglesia quando y con quien puede ser Trocado

1310 L. 5. Tit. 6. Par. 5. L. 45. y. 46. Tit. 14. Par. 5. Contractos Inominatos que son, y su Diuision.

1311 Question. Si el Trueco y la Vendida son vn mismo Contracto.

1312 Opinion de Proculo.
1313 Autoridad grande de Homero.
1314 Prueua de Proculo.
1315 VI. Iliad.
1316 Opinion de Cassio y Sabino.
1317 Exemplo de los dos Contractos.
1318 Identidad de estos Conctos.
1319 Hom. VII. Iliad. Forma de Rescate de los Antiguos.
1320 Importancia de esta question.
1321 Opinion de Proculo aprouada.
1322 Lei de Fuero Castellano.
1323 La razon conuence y no la Autoridad.
1324 Error de Cassio y Sabino
1325 Licion diferente altera la sentencia.
1326 Hazer vino que significa.
1327 Perfecion de lengua Castellana.
1328 Mal se escriue sin libros.
1329 Error de Proculo.
1330 Error de entrambos.
1331 Antiguedad de Talauera.
1332 Armas de Talauera.
1333 Paga de el Autor a sus patrias.
1334 Sanctiago Hijodalgo de sangre Real.
1335 Galizia leal
1336 Buei, nombre de moneda
1337 Hecatombe que era.
1338 Aplicacion a los Versos de Homero.
1339 Error de estos Iurisconsultos.
1340 Los Romanos no sabian mucho Griego.
1341 Respuesta a Proculo.
1342 Resolucion de la materia.
1343 Declaracion del Cap. 3. isto Titulo.
1344 El Autor mudo parecer.

1345 Respuesta a la >Question.
1346 Este Titulo difiere de el de los Cambios.
1347 Composicion de este Contracto.
1348 Contracto Perpetuo.
1349 Naturaleza de el Trueco.
1350 Ventaja de los brutos a el hombre.
1351 La Anima es imagen de Dios.
1352 La Razon en el hombre es semejança de Dios.
1353 Necessidad de la lengua en el hombre.
1354 La boz es mensagero de el Anima.
1355 Que es nombre.
1356 Gen. 2. Adan fue el mas sabio de el mundo.
1357 Nombres essenciales.
1358 Cabala de los Iudios, Platon Cabalista.
1359 Nombres antes de el nacimiento.
1360 Iesus que significa.
1361 Mudança de nombres.
1362 Por que mudan los Papas su nombre.
1363 Fin principal de esta escriptura.
1364 Remedio de ignorantes.
1365 Question de nombre que es.
1366 De que sirue saber lenguas.
1367 Dar nombre a el Contracto es saber su naturaleza.
1368 Todo lo criado es capaz de nombre.
1369 Estribo es cosa nueua en la Caualleria.
1370 Contradicion de la Lei a si misma.
1371 Error en la Diuision.
1372 No disiere el Abstracto de el Concreto.
1373 Donde tuuo principio este error.
1374 Resolucion de los Contractos Inominatos.
1375 Diferencia de don a galardon.
1376 Difinicion de la Remuneratoria.
1377 Exemplo y Declaracion.

1378 Efecto de la Remuneratoria.
1379 Clausula de Escriuanos.
1380 Efecto de esta Renunciacion.
1381 Voto significa Desseo.
1382 Voto su Etymologia, y significacion
1383 Etymologia de Deuocion.
1384 Voto como se toma aqui.
1385 Voto es obligacion Real.
1386 Voto es Trueco entre el hombre y Dios.
1387 Voto es de Derecho Diuino y Natural.
1388 Diuision de Votos. Leuit. 17. Num. 30.
1389 Fariseos que significa.
1390 Nazareos Num. 7.
1391 Naçareno que difiere de Nazareo.
1392 Diferencia de estos dos Vocablos.
1393 Perfeccion de la Pronunciacion Castellana.
1394 La Lei no obliga a el hombre que vote.
1395 El Voto procede de libertad.
1396 No es impossible lo que haze alguno.
1397 Composicion que es.
1398 Restitucion, su Etymologia y significado.
1399 En que consiste la Restitucion.
1400 Donde y como trata el Autor la Restitucion.
1401 Efecto dela perseuerancia en el pecado.
1402 Restitucion fingida.
1403 Impression de menor a maior.
1404 Restitucion de cumplimiento.
1405 A quien se ha de restituir.
1406 Origen de la Composicion.
1407 Donde hai parte nadie le puede quitar su derecho.
1408 Efecto dela Tassa.
1409 Composicion que significa.
1410 Diuision de Ignorancia de el pecado.

1411 Efecto dela Composicion.

1412 Resueluese la Composicion.

1413 No hai Composicion donde hai parte.

1414 Remedio donde no se sabe la Deuda, sino el Deudor.

1415 La Cuenta sea contra si, y no contra la Restitucion.

1416 Resolucion del Contracto.

1417 El Papa no suple dos especialidades.

1418 El Papa no es parte donde hai parte.

1419 Exemplos del Tercer Miembro.

1420 Razon dela Decision.

1421 Ignorancia crassa y afectada.

1422 Pecado irremissible.

1423 Que se ha de considerar en la Restitucion.

1424 Diferentes Restituciones.

1425 Autoridad de el Cabildo de Toledo.

1426 Iglesia de Toledo Palacio dela Virgen. S. Maria.

1427 Armas dela S. Iglesia de Toledo.

1428 Doctor Iuan de Vergara.

1429 Prudencia grande.

1430 Nombre comun a entrambos contraientes.

1431 Alogador o Arrendador el que da. Conduzidor el que recibe.

1432 L. 1. Tit. 8. Par. 5. Difinicion de Loguero, y Diuision.

1433 L. 2. Tit. 8. Par. 5. Este Contracto en todo conuiene con el de Vendida.

1434 L. 3. Tit. 5. lib. 7. Rec. Los prohibidos arrendar Proprios de Concejo.

1435 L. 3. Tit. 17 lib. 3. Fue. Todo el Concejo y no parte arriende sus cosas

1436 L. 3. Tit. 8. Par. 5. Vsufructo como puede ser acuendado.

1437 L. 14. Ibid. De el Saneamiento de la cosa logada.

1438 L. 25. Ibid. El que arrienda Almazen quando esta obligado a el daño de lo que en el esta.

1439 L. 10. Tit. 8. Par. 5. El que promete saber lo que no sabe, pague el daño que hiziere.

1440 L. 12. Ibid. El oficial que estraga, o trueca la Ropa que le dan, pague la.

1441 L. 13. Ibid. Quando pagara el señor de la nao el Daño de la merderia que va en ella.

1442 L. 15. Tit. 8. Par. 5. De lo que es obligado el Pastor que lleua soldada.

1443 L. 16. Tit. 8. Part. 5. El Destajero que haze obra falsa la pague.

1444 L. 17. Ibid. Quando se dira vna obra estar a contento de quien se deue contentar de ella.

1445 L. 26. Tit. 8. Par. 5. Quien tiene casa o nauio donde acoge ha de dar cuenta de lo que en ella se recibe, fuera tres casos

1446 L. 27. Ibid. Aluergueros y marineros acojan los Peregrinos.

1447 L. 8. Ibid A cuio riesgo va lo que se lleua por cierto precio de vna parte a otra

1448 Fundamento de los Cambios.

1449 L. 1. Tit. 17. lib. 3 Fue. Quando paga el Conduzidor la bestia que alquila.

1450 L. 6. Ibid. El Conduzidor vse de la cosa en el seruicio para que la tomo.

1451 L. 11. Tit. 8. Par. 5. Los Maestros enseñen sus discipulos con lealtad y no sean crueles.

1452 L. 4. Tit. 8. Par. 5. El Plazo a que se ha de pagar el arrendamiento.

1453 L. 5. Ibid. El señor de la cosa arrendada puede echar a el Conduzidor que no cumple, y tiene Hypoteca legal.

1454 L. 9. Tit. 17. lib. 3. Fue. Hypoteca legal por el alquilei de casa.

1455 L. 5. Ibid. A el Conduzidor que no cumple las condiciones pueden echar de la Heredad.

1456 L. 7. Tit. 8. Par. 5. Conduzidor de Heredad de campo a que esta obligado.

1457 L. 22. Tit. 8. Par. 5. Differencia de Caso Fortuito a Culpa.

1458 L. 11. Tit. 33. Par. 7. Caso Fortuito que es

1459 L. 23. Tit. 8. Par. 5. Efectos de el caso Fortuito, y por que cosas se impide.

1460 Clausula de Escriuanos.

1461 Efecto de la Renunciacion de Caso Fortuito.

1462 L. 2. Tit. 17. lib. 3. Fue. Casos en que puede quitar se al Conduzidor la cosa arrendada.

1463 L. 6. Tit. 8. Par. 5. No puede el señor de la cosa arrendada quitar la sino en ciertos casos.

1464 L. 4. Tit. 15. lib. 3. Fue. Pena de el Conduzidor que no paga el alquilei.

1465 L. 19. Tit. 8. Par. 5. Venta deshaze Renta.

1466 L. 7. Tit. 17. lib. 3. Fue. El Arredameinto puede ser Perpetuo, o temporal.

1467 Entendimiento de estas dos Leies.

1468 Censo de por vidas es Arrendamiento perpetuo.

1469 L. 18. Tit. 8. Part. 5. Restitucion dela cosa logada.

1470 L. 24. Ibid. Las mejoras de la cosa Arrendada, se han de pagar al Conduzidor.

1471 L. 8. Tit. 7. lib. 3 Fue. Arrendamiento tacito de entrambas partes.

1472 L. 20. Tit. 8. Part. 5. Diferencia de la heredad de campo a la de ciudad en la continuacion de Arrendamiento.

1473 L. 21. Tit. 8. Part. 5. Saneamiento en el Contracto del Loguero.

1474 L. 21. Tit. 8. Part. 5. Los oficiales de el Rei. o publicos que tienen salario en qualquiera tiempo que mueran, ganan el año por entero.

1475 Extremos de el Arrendamiento.

1476 Examina se el Cap. t. de este Titulo.

1477 Gen. 31. El Contracto de Laban con Iacob fue Alquilei.

1478 Differencia de Arrendamiento a Trueco.

1479 Proporcion de Contractos.

1480 Oposicion y Respuesta.

1481 Que Contracto es el de el Abogado Medico, Catredatico, y Beneficiado

1482 Diferencia de Acto preciso a Industria prometida.

1483 Quando ha lugar pones substituto.

1484 No es Limosna la que se da por interesse.

1485 Exemplos de Arrendamiento por fuerça.

1486 Daño de Predicadores indiscretos.

1487 1. Reg. ca. 8 Samuel declara a los Iudios el Derecho de el Reino.

1488 Respuesta de el Pueblo.

1489 El Rei es de derecho de las gentes, y qual es su Oficio.

1490 Reino de Dauid perpetuo.

1491 Iesu Christo heredo dos Reinos.

1492 Reino Temporal.

1493 Lu. cap. 22. Declaracion de esta Autoridad.

1494 Que obligacion tiene el hombre a su Rei.

1495 Contracto de el Rei y Reino.

1496 Que cuenta han de dar los Reies y a quien.

1497 Paga de gente de frontera.

1498 Resolucion de este Contacto.

1499 Efecto de los Frontaleros.

1500 Fronteras de Africa.

1501 Desastrados sucessos de Capitanes.

1502 Imposicion y su Etymologia.
1503 Regla general de el Arrendamiento.
1504 L. 13. Titu. 3. Li. 6. Reco. El que soltare Derecho alguno de la Behetria, la pierda.
1505 Aplicacion de esta Lei.
1506 Cobrar mas o menos, es vn mismo hurto.
1507 Arrendadores que ponen nueuas imposiciones.
1508 Oficio de dar auisos de hazienda.
1509 Pecado antiguo.
1510 Demonio Maestro de los Auisadores.
1511 Ad Timoth. a. cap. 4.

3

1512 Difinicion de el Derecho.
1513 Derecho Diurno y Humano.
1514 Derecho Natural, Ciuil, de las Gentes.
1515 Difinicion de Naturaleza.
1516 Derecho de las Gentes es Natural.
1517 Derecho Ciuil es de las Gentes.
1518 Derecho Positiuo.
1519 Connexion de estos derechos.
1520 Como peca el que no obedece a la Lei.
1521 Eu los brutos se da pecado.
1522 Declaracion de la autoridad de los Apostoles.
1523 Derecho natural en do esta escripte.
1524 Pecado que es, y a que se opone.
1525 Derecho de las gentes en do esta escripto.
1526 Preceptos naturales de el hombre.
1527 Pecado contra el derecho de las gentes.
1528 Lei ciuil que manda pecado, no escusa a el que la obedece.
1529 Fundamento de el martyrio.
1530 Origen de las Leies.
1531 Diuision de el Derecho Ciuil.
1532 Por que es variable el Derecho Positiuo.

1533 Subjecto de los dos libros antes de este.

1534 Intento de el Autor en esta Arte.

1535 Contractos Irregulares o compuestos.

1536 Razon de este libro III.

1537 Subjecto de este libro.

1538 Dificultad de esta Materia.

1539 Quando hai la cosa hai el nombre de ella.

1540 Enfermedades nueuas.

1541 Los Contractos Irregulares son nueuos.

1542 Antiguedad de la Sagrada Escriptura.

1543 Homero, Herodoto Antiguos.

1544 Contractos en la Sagrada Escriptura.

1545 Exemplos de Escriptura profana.

1546 Prenda.

1547 Donacion y Dote.

1548 Herencia y Seruidumbre.

1549 Emprestido

1550 Proposicion de lo que este Libro tracta.

1551 Vtilidad de este Libro.

1552 Por que se aparta el Autor de opiniones de otros.

1553 L. 28. Tit. 8. Par. 5. Difinicion de el Censo Enfyteusis, y como se deshaze, o quando cae en comisso.

1554 L. 29. Ibid. El señor de el Directo Dominio tiene derecho de Retracto, y sino ha de hauer la cinquentena.

1555 Proposicion y diuision de esta anotacion.

1556 Etymologia de Censo, y su proprio significado.

1557 Oficio de Censor.

1558 Censsitos y Solariegos.

1559 Censo por tributo.

1560 Enfyteusis, y su Etymologia.

1561 Etymologia de bienes Raizes.

1562 Rubrica de Enfiteusis.

1563 Etymologia de Vectigal y Portazgo.

1564 Renta que Sgnifica.
1565 Etymologia de Renta.
1566 Diferencia de Renta a Precio.
1567 Difinicion de Renta, y Diuision.
1568 Tributos.
1569 Parias.
1570 Renta de Arrendamiento.
1571 Vsura es Renta de mueble.
1572 Exo. cap. 73 Leuit. 27.
1573 Lei de Licinio Stolon
1574 Lauores de Romanos fuera de Italia.
1575 Conjetura de donde començo el Enfyteusis.
1576 Origen de los Ascripticios, Censitos, y Solariegos.
1577 Efecto del Enfyteusis començo en Egypto.
1578 Helotas de Lacedemonios.
1579 Diferencia de Solariego a Esclauo.
1580 Mas ganancia es la lauor que el Enfyteusis.
1581 Diuision de lo habitable.
1582 Seneca fue de los mas ricos que ha hauido fuera de Reies.
1583 Gran riqueza de vn particular Romano.
1584 Como se examina vna hazienda por Mueble y por Raiz.
1585 Los Gentiles no tenian fiestas ordinarias.
1586 Exemplo de lauor gruesta.
1587 Prueuase que Seneca fue el mas rico que huuo en Roma.
1588 Quien no cree a los fide dignos, no los lea.
1589 Enfyteusis es Contracto de Derecho Ciuil.
1590 Comparation del Enfyteusis, a el Loguero.
1591 Censo Enfyteusis constituido en especie cierta.
1592 Comparacion de Enfyteusis a la Vendida.
1593 El Retracto no altera el Contracto donde cae.
1594 El Comisso es pena, y no substancia de el Contracto.
1595 El Censo corresponde a el Precio.
1596 Naturaleza de el Contracto Enfyteutico.

1597 De quien se deriua este Contracto.
1598 Error delos que han tractado esta materia.
1599 Deminio Directo y Vtil que son.
1600 Censualista que es. Censo que es.
1601 Retractar que es.
1602 Consolidar que es.
1603 Reconocimiento en el Cenfo.
1604 Cinquentena, esta es Decima.
1605 La voluntad de las partes y escriptura, es substancial en esste Contracto.
1606 Porque en este Contracto irregular.
1607 Substancia de el Censo.
1608 Censo de ningun valor.
1609 Laudimium.
1610 Diferencia de la Pratica ordinaria a la Lei.
1611 Diuision de Censo.
1612 Enfyteusis constituido.
1613 Censo al quitar que es.
1614 Censo de por vidas y su materia.
1615 Nombramiento de vidas.
1616 Quien ha de prouar la vida de el absente.
1617 La Qualidad ha de prouar quien se funda en esta.
1618 El Comisso si se lleua con buena conciencia.
1619 Limitacion y exemplos de fraudes.
1620 Si se da Engaño en este Contracto.
1621 Parte afirmatiua.
1622 Respuesta y razon.
1623 Ilaciones de lo dicho.
1624 El Censo es el valor de la cosa acensuada.
1625 Fraude de la Lei.
1626 Censo Enfyteusis no tiene precio limitado como el de al quitar
1627 Censo al quitar es vniforme en todas partes.
1628 Diferencia de Censo al quitar a Enfyteusis.
1629 No se da Directo Dominio en el Censo al quitar.

1630 El Directo Dominio es indiuisible.
1631 No hai Decima ui retracto en Censo al quitar.
1632 Si compete Engaño a el Censualista.
1633 Origen y naturaleza de el Enfyteusis.
1634 Primera parte de la Question.
1635 Segunda parte.
1636 Razon de dudar.
1637 Efecto de esta Question.
1638 Action Hypotecaria es Real.
1639 Enygma de Vergilio.
1640 Question. III Si el Censo se puede aiudar de otra hypoteca.
1641 Principio de esta Question.
1642 Efecto y vtilidad de la Question.
1643 Exemplo de dos Actiones Personales que concurren.
1644 Action Real no puede concurrir con otra Real.
1645 Action Real perece con la cosa en que se funda.
1646 Obiectiones y Respuesta.
1647 Efecto de la Action Hypotecaria.
1648 Exemplo en que se pene la Doctrina.
1649 Action Hypotecaria es en subsidio.
1650 Resolucion de la duda.
1651 Aplicacion a la pregunta.
1652 Question IIII.
1653 Diferencia de esta Question a la passada.
1654 Diferencia de Vnion a Comiction.
1655 Respuesta a la Question.
1656 Partes substanciales de el Censo Enfyteusis.
1657 Contracto Monstruoso.
1658 Resolucion y Vtilidad de esta Question.
1659 Questio. V. Como se ha de dar noticia a el se ñor de el Directo.
1660 Palabras de la Lei.
1661 Obligacion de el Censualista.
1662 Oposicion y Respuesta.

1663 Oposicion y Respuesta.

1664 Diferencia en el Retracto.

1665 Diferencia de este Retracto a los otros.

1666 De quien ha la cosa el que la retracta.

1667 Decima quando hai Retracto.

1668 Confusion de Action y Obligacion.

1669 Efecto de la Decima.

1670 Quando es la Decima parte de el precio.

1671 Si se puedo vincular lo Acensuado.

1672 L. 6. Tit. 15. Lib. 3. Rec. Ningun Censo al quitarse de menos de a quatorze mil el Millar, y los da dos antes de esta Lei, se han de reduzir a lo mismo.

1673 L. 4. Tit. 15. Lib. 3. Rec. La paga ordinaria de Censo al quitar se haga a dinero, y no en otra especie alguna.

1674 L. 5. Ibid. No se puede renunciar la Lei antes de esta.

1675 L. 1. Ibid. La pena Conuencional de el Comisso se execute, aunque sea grande.

1676 L. 3. Ibid. Ninguno imponga Censo sobre heredad acensuada sin de clararlo.

1677 L. 3. Ibid. En todas las Cabeças de Iurisdicion de estos Reinos haia vn libro de los Censos que se imponen y Hypotecas.

1678 Dificultades de esta materia.

1679 Aiuda que estorua.

1680 Proposicion de lo que se ha de tratar

1681 Cuenta de a tantos por Ciento.

1682 Efecto de el Cambio.

1683 Resolucion de esta Cuenta.

1684 Aplicacion a la Materia.

1685 Razon de el Lei que modera el Censo.

1686 Efecto de el Censo al quitar.

1687 Vtilidad de entender las Vsuras.

1688 Proposicion de lo que se tracta.

1689 Parte Quota que es.

1690 Perfection de el numero de. XII.

1691 Vsuras Semisses.

1692 Suerte que es.

1693 Xeme y su Etymologia.

1694 Vsuras Trientales.
1695 Hermolao Barbaro.
1696 Caso de la Lei. 111. de la Falcidia.
1697 Tassa de la Suma que se dexa a Vninersidad.
1698 Si Tiempo haze secreto lo que en otro era vulgar.
1699 Bes y Quadrante.
1700 Vsuras Centesimas a XII por C.
1701 Vsuras Nauticas.
1702 Censo al quitar no se halla antes de el año. M.D.
1703 Censo al quitar es antiguo en otros Reines.
1704 Censales de Gracia.
1705 Lei mas antigua de este Censo.
1706 Censo al quitar en lugar de Vsura.
1707 Naturalen de este Contracto.
1708 Censo al quitar, es derecho Ciuil de Castilla.
1709 Conueniencia Generica.
1710 Censo al quitar es Subalterno al Censo Enfyteusis.
1711 Exemplo y Resolucion de este Contracto a sus principios.
1712 Pacto de retrovendendo.
1713 Diferencia de este Contracto a Enfyteustis.
1714 Efecto y fin de este Contracto.
1715 Mudança de vn Contracto en otro.
1716 Porque no es Vsura.
1717 Como es la igualdad en los Contractos.
1718 Naturaleza de este Contracto.
1719 Conclusion. 1. No puede hauer fiança en el Censo al quitar.
1720 Error de juezes ignorantes.
1721 Razon de la Ilacion.
1722 Resolucion.
1723 Que fiança se puede dar en Censo.
1724 Extrinseco que es.
1725 Sobre cosa acensuada, no se puede cargar Censo.
1726 Conclusion. II. No puede hauer Censo sobre cosa mueble.

1727 Absurdo que se sigue.
1728 No se puede poner Censo sobre persona libre.
1729 El fruto del Peño se cuenta en la fuerte.
1730 Demonstracion inconuencible.
1731 No pueden principal y prenda concurrir en vna cosa.
1732 El riesgo no es objecto de el contracto.
1733 El riesgo es extrinseco al Contracto.
1734 Objection del que cede sus bienes.
1735 Respuesta.
1736 Contracto de dar a medias, y todas sus especies.
1737 Contracto de dar a Medias, y todas sus especies
1738 Oposicion y Respuesta.
1739 Lauor de tierras Alixariegas.
1740 Iusticia de este Contracto.
1741 Diferencia de Contracto Ilicito a injusto.
1742 Objection y Respuesta.
1743 Conclusion III. No ha de hauer Condicion de quitar el Censo.
1744 Pacto contra el pacto de retro cendendo deshaze la Venta.
1745 Objectiõ y respuesta.
1746 Declaracion de el CAP. IIII.
1747 Costumbre de Glosadores.
1748 Lei mal entendida.
1749 Clausula de Escriuanos.
1750 La paga no se refiere al principal, si no al Censo.
1751 El Comisso es de substancia de el Enfyteusis.
1752 El Comisso no deshaze el Pacto de Retro vendendo.
1753 Pacto de retro vendendo antecede al Censo.
1754 El Pacto es distincto de el Contracto.
1755 Condicion contra natura de el Contracto.
1756 No es Comisso mudarse vn Censo en otro.
1757 Obiection de la letra, y Respuesta.
1758 Question y Respuesta.
1759 Oposicion y Respuesta.

1760 Comisso que es en Censo al quitar.
1761 Proporcion de Enfyteusis al quitar
1762 Vtilidad de el CAP. IIII y de su materia.
1763 Conclusion IIII. Declaracion de el CAP. I.y. II
1764 Caso de la Question.
1765 Logros en Censo.
1766 Razon de dudar.
1767 Respuesta a la Question.
1768 El Censo es fructo de la heredad a censuada.
1769 En que difieren el Censo y la Vsura.
1770 Diferencia en el Enfyteusis al quitar.
1771 Requisito en el Censo el quitar.
1772 Etymologia de Iuro.
1773 Diuisica de Iuro.
1774 Iuro de heredad que significa.
1775 Iuro se tema por la Merced.
1776 Diuision de Iuros Reales.
1777 Hazienda menguante y creciente.
1778 Iuros Reales situados por precio.
1779 Origen de estos Iuros.
1780 Tirulo. 10. li. 5. Recop.
1781 Que Contracto son estos Iuros.
1782 Respuesta y Razon.
1783 Conciencia de este Contracto.
1784 Iuros comprados menos de como estan cargados.
1785 Argumento de Iuro a Censo.
1786 Maiorazgo de aire.
1787 Clausula de reir.
1788 Naturaleza de este Contracto.
1789 Violario de Valencia.
1790 Razon porque no es Vsura
1791 Proposicion de el Caso.
1792 Venta de el Censo.

1793 No hai precio limitado.
1794 Facultad de redimir el todo, o la parte.
1795 Duda y Respuesta.
1796 Razon de este Sumario.
1797 Caso de las Extrauagantes.
1798 Proposicion delo que se ha de tractar.
1799 Error de quien no examina por si lo que tracta.
1800 La Extrauagante no tiene autoridad publica
1801 Absurdo insufrible que se sigue.
1802 Qual es Lei Vniuersal.
1803 El Contracto de la Extrauagante difiere de el Censo.
1804 Diferencia de estos Contractos.
1805 Lo principal y lo Acesorio de estos Contractos.
1806 Inconueniente de no hauer precio limitado.
1807 La Extrauagante fuera injusta entre Paganos.
1808 En que reprouauan los Gentiles la Vsura.
1809 Resolucion de esta matoria.
1810 Argumento de maior a menor.
1811 Concilio Niceno.
1812 Cap. Quoniam. 14. q. 4.
1813 Comparacion del Concilio ala Extrauagante.
1814 Cada vno sea juez de si mismo.
1815 El consejo (y mas si es necio) no obliga.
1816 Censo al quitar se opone al valor, y no a la renta.
1817 Causa de la destruicion de el Reino
1818 Censualista es esclauo.
1819 Destruicion de los señores.
1820 El valor de la hazienda no consiste en lo que renta.
1821 Quien se dize ser señor de vna hazienda.
1822 El mismo daño trae el Censo al quitar, que la Vsura.
1823 Menos dañosa la Vsura que el Censo
1824 El fauor se retuerce en daño.
1825 Los Censos al quitar son bienes muebles.

1826 Practica de la Contadoria maior.

1827 Repartimientos de pechos por haziendas.

1828 Derecho de Amortizacion en Valencia.

1829 Censo Enfyteusis es bienes raizes.

1830 En cuio fauor es que sea en Raizes.

1831 Substancia de el Contracto.

1832 Diferencia de Vsura a Censo al quitar.

1833 Diferencia de los dos Derechos en el Censo.

1834 Nuestra Religion se declara por la de los Gentiles.

1835 Vsura inuencion de el Demonio.

1836 Intento de el Autor.

1837 Libros que se han de leer con Recatamiento.

1838 Facil es reprehender, dificil acercar.

1839 Diuision inutil de Pension.

1840 Pension que Contracto es.

1841 Mala Diuision aunque la hiziera Iurista.

1842 Opinion erronea y sin fundameto.

1843 Qual opinion es acertada.

1844 L. 13. Tit. 10 lib. 3. Fuer. L. 7. Tit. XI. lib. 5. Reco. El Pariente mas propinquo pueda sacar por el tanto la cosa de Abolengo que se vendiere dentro de. IX. dias.

1845 L. 8. Tit. 11. lib. 5. Reco. Los. jx. dias corran contra el Absente y Menor. La propinquidad se entiende con el Vendedor y no con el Originario.

1846 L. 15. Ibid. El Retracto no ha lugar en lo que no es hauido de Patrimonio o Abolengo.

1847 L. 9. Tit. 11. lib. 5. Reco. El Retracto ha lugar en toda Venta publica, o conuencional.

1848 L. 10. Ibid. Quien saca por el tanto ha de sacar todo lo que se vende junto, y no la parte.

1849 L. 11. Ibid. El Retracto se haga con la qualidad que la compra estaua hecha.

1850 L. 12. Tit. 11. lib. 5. Reco. El Derecho de Retractar se da consecutiuamente, y el mas propinquo excluie los demas.

1851 L. 13. Ibid. Qualquiera que tenga Derecho de Retractar se prefiere a el que Retracta por Parentesco.

1852 L. 14. Tit. 11. lib. 5. Reco. Retracto de el Comunero en la cosa comun.

1853 L. 55. Tit. 5. Par. 5. Quando y como se Retracta la cosa comun.

1854 L. 16. Tit. 10 lib. 3. Fuer. El señor de Tierra dada a medias tiene Derecho de Retractar la, y passa a sus herederos.

1855 L. 40. Tit. 5 Par. 5. Como se ha de restituir la cosa retractada, y quando hai fraude no vale el Retracto.

1856 L. 3. Tit. 11. lib. 1. Reco. Para Redempcion de Catiuo Christiano se pueda tomar por el tanto el Moro que huuiere.

1857 L. 18. Tit. 11. lib. 5. Reco. Las Alhondigas publicas para su prouision puedan tomar por el tanto el pan que han menester.

1858 L. 21. Ibid. Para la prouision de el publico se pueda tomar a los Arrendadores la mitad de el pan de su Arrendamiento.

1859 L. 20. Ibid. Los obligados y bastecedores de pescado tomen por el tanto lo que huuieren menester para su prouision.

1860 L. 46. Tit. 18. libr. 6. Recop. Los hazedores de paños puedan tomar la mitad de las lanas que se sacan del Reino con la diligencia aqui puesta.

1861 L. 20. Tit. 12. libr. 5. Recop. Los Tratantes en labrar seda tomen por el Tanto la que huuieren menester para su lauor.

1862 Este Contractado es Irregular.

1863 Retracto se opone a la libertad del Contracto.

1864 El Retracto ningun daño causa.

1865 El Retracto se funda en prouecho publico.

1866 Etymologia de Retracto.

1867 Contracto de donde viene.

1868 Derecho Protemiseos.

1869 Composicion Barbara en dos Lenguas

1870 La grande Grecia.

1871 Etymologia de Redempcion.

1872 Contracto de el Demonio y el Hombre.

1873 Precio dela Redempcion humana.

1874 Continuacion de este Titulo.

1875 Requisito de Substancia de el Retracto.

1876 Dificultad de esta materia.

1877 Que Reinos tienen Retracto.

1878 Si se da Retracto en mas Contractos que la Venta.

1879 Heredad es Raiz.

1880 Retracta se lo que se da al quitar.

1881 Retracto de lo que se da a Enfyteusis.
1882 Retracto de el Vtil por el de la Familia de el Directo.
1883 Retracto de el Vtil contra el Comprador.
1884 Diferencia de Patrimonio a Abolengo.
1885 Resolucion de esta opinion.
1886 La cosa retractada sale de la Familia.
1887 Error delos Glosadores
1888 Anatomia de la Lei para entenderla
1889 En que esta el error.
1890 Respuesta a la Prelacion.
1891 Fundamento de cada Retracto.
1892 El Vtil obedece al Directo, y no al contrario.
1893 Etymologia de Superficies.
1894 Epifania.
1895 Propriedad de arboles en tierra agena.
1896 Resolucion de este Contracto.
1897 Planta en suelo Publico.
1898 Edificio de dos señores
1899 Q Superficiario de el edificio.
1900 Porque se quitaron los salidizos.
1901 Facil es hazer la Lei, dificil dar razon de ella.
1902 Leies duplicadas.
1903 Comunion y su Etymoogia.
1904 Excomunion.
1905 Compañia, y su Etymologia.
1906 Diferencia de Comunion a Compañia.
1907 1. Diferencia de estos Retractos.
1908 2. Diferencia
1909 Ampliacion notable.
1910 Quando corren los. IX. dias.
1911 Respuesta y Razon.
1912 Iuramento si es necessario.
1913 Correcion de Lei.

1914 La cosa diuidida no es Comun.

1915 Limitacion.

1916 Declaracion del Cap. 11.

1917 Passa contra los herederos de el Plantador.

1918 Resolucion de este Contracto.

1919 Action de el Retracto si es Real, o Personal.

1920 Parificacion a la Hypotecaria.

1921 Respecto, de el Actor es Personal.

1922 A quien se ha de demandar el Retracto

1923 Diferencia de Retractos.

1924 Si haze Vita nueua el Retracto.

1925 Tantas Ventas hai como Alcaualas, y al contrario.

1926 Quien Retrahe es substituto de el Comprador.

1927 Los. IX. dias desde quando corren.

1928 Respuesta y Razon.

1929 L. 52. Tit. 5. Par. 5.

1930 Porque no se puso este Retracto.

1931 Los fructos se han de restituir con la heredad.

1932 Titulo para lleuar los fructos.

1933 El precio responde a la cosa, y las expensas a el fructo.

1934 Efecto y vso de esta doctrina.

1935 Confusion de Action.

1936 Libelo en causa de Retracto.

1937 Partes substanciales de la demanda.

1938 Efecto de la Protestacion.

1939 Notificacion

1940 Fin del autor en lo que ha escripto.

1941 Mas dificil es aplicar, que estudiar de nueuo.

1942 Escriptores de Talauera.

1943 Maestro del Autor.

1944 L. 12. Tit. 18. lib. 5. Rec. Como han de ser los cambios publicos, y a que estan obligados.

1945 L. 1 Tit. 18. lib. 5. Rec. Quien ha de proueer los Cambios destos Reinos, y las Qualidades que han de tener.

1946 L. 6. Ibid. Estrangero de el Reino no pueda tener Cambio en el.

1947 L. 5. Tit. 15. lib. 5. Rec. Los Cambiadores no llenen interesse por pagar mas en vna moneda que en otra.

1948 L. 2. Ibid. No haia diferente peso ni pesas, para dar, que para recebir.

1949 Por que se dexaron algunas Leies inutiles.

1950 L. 8. Ibid. Por ninguna via se de Cambio en estos Reinos, para Feria, ni para lugar dellos.

1951 L. 9. Tit. 18. lib. 5. Rec. No se hagan Contractos ilicitos, ni en fraude de Vsura, y en los licitos no pueda hauer mas ganancia de. x. por. C. en vn año.

1952 L. 10. Ibid. Orden de los libros de cuenta, y cedulas que se expiden para este Reino, o fuera del.

1953 L. 1. Tit. 19. lib. 5. Rec. Pena de los que se alçan. y de quien los recepta, o encubre.

1954 L. 2. Ibid. Quien se alça con hazienda agena es publico ladron, y verdadero Robador y la pena dellos.

1955 L. 3. Tit. 19. lib. 5. Rec. El que alça sus bienes sea castigado como si tambien alçase la persona.

1956 L. 5. Ibid. Haga se justicia contra los que dizen que quiebran.

1957 L. 4. Ibid. No vale la Hidalguia a quien se alça.

1958 Leyes contrarias.

1959 Iusticia es Verdad.

1960 Proposicion de el Autor.

1961 Peticion de el Autor.

1962 Desigualdad de este Titulo.

1963 Proposicion de lo que se ha de tratar.

1964 Camio y camiar.

1965 Oficio de Cambiador.

1966 Efecto del el Cambio.

1967 Exemplo.

1968 Necessidad de este oficio.

1969 Monedas diferentes en Hespaña.

1970 Moneda de Castilla general en todo el Reino.

1971 Leies que se dexaron por inutiles.

1972 Lei, Lengua, Traje, Moneda, la que se vsa.

1973 Si se lleua el Cambi con buena cociencian.
1974 Respuesta y Razon.
1975 Los Derechos no son parte de lo porque se pagan.
1976 No se puede trocar moneda por interesse.
1977 No se puede comprar Censo por menos delo que esta impuesto.
1978 Oficio de el Vanco.
1979 Exemplo de el caso.
1980 Quando corre el termino de la cedula.
1981 Aceptar cedula.
1982 Protestar cedula.
1983 Efecto de la duplicado.
1984 Origen de el Vanco.
1985 Rub. ff. De eo quod certo loco dari opor. L. Continuus. ff. de Verb. obl.
1986 Resolucion de este Contracto es Loguero.
1987 Vaneo es Asegurador.
1988 El Interesse de el Vanco es Porte, y Seguro.
1989 Este Cambio se resuelue en Vsura.
1990 Conclvsion.
1991 Exemplo de el Cambio.
1992 Cambio que es.
1993 Recambio.
1994 Comparacion de el Cambio
1995 Resolucion de este Contracto.
1996 Por quitar vn Cambio hizieron dos
1997 Proposicion de lo que se ha de examinar.
1998 La distancia no justifica el Cambio.
1999 Respuesta.
2000 La confusion del Vocablo passa a la cosa.
2001 Causa de no se hauer en tendido esta materia.
2002 El Cambio en la. II. parte se toma por Vanco.
2003 Exemplo.
2004 Caso. II.
2005 Respuesta y Razon.

2006 Segunda razon para lo mismo.
2007 Vno de estos Contractos es Vsurario.
2008 El Auctor piensa hauer cumplido.
2009 Comutacion de personas comuta el Contracto.
2010 Feria se pone por tiempo
2011 El nombre no altera la cosa.
2012 Que Vsura hai en la Igualdad.
2013 El Lugar quando se resuelue en tiempo, o en lugar.
2014 Conclusion comun y reprouada.
2015 Extrinseco de este Contracto.
2016 Quien ha de tener los negocios enel lugar señalado.
2017 Resolucion de los Cambios.
2018 Que ha de hazer quien contradixere
2019 Respuesta a lo Segundo
2020 Alo tercero
2021 Como se puede dar a Cambio en el Reino.
2022 Declaracion del cap. vii
2023 Mandar lo mandado no es decidir.
2024 Conclusion.
2025 Segua los Estoicos todos los pecados son iguales.
2026 Como se entiende que los pecados son iguales.
2027 Aplicacion a la materia
2028 Dios reprouo la Vsura absolutamente.
2029 La ganancia, o interesse es extrinseco.
2030 En la ganancia sin fraude, no hai limite ni pecado.
2031 El oficio, o costumbre de delinquir no excusa el delicto.
2032 No cae en sciencia saber como andan los Cambios.
2033 La Restitucion se haga a quien se deue.
2034 Mercader es andante.
2035 Poblacion de Empurias.
2036 Peligro de Mercaderia en su mal vso
2037 Nobleza de Napoles.
2038 Nobleza de Venecia.

2039 Genoua y Florencia.
2040 Hespaña estima armas y Letras.
2041 Mercaderes mandan.
2042 Nadie quiere heredar el oficio de su padre.
2043 Costumbre de Alemanes.
2044 El Hespañol muere por dexar su oficio.
2045 Diuision de Mercaderes
2046 Pactor de Mercader y a que Contracto responde.
2047 Encomendero Mercader a que responde.
2048 Obligacion del que haze negocio ageno.
2049 Orden de vna cargazon.
2050 Memoria de la cargazon.
2051 Como se vende vna cargazon.
2052 Mercaderes de Tienda.
2053 La cargazon sea verdadera.
2054 Costo de la Cosa.
2055 Extrinseco de el Contracto.
2056 Que se ha de contar por precio.
2057 Vtilidad de esta materia.
2058 Si peca quien recibe a Vsura.
2059 La defensa por que no es pecado.
2060 Quando pe ca el que recibe a Vsura.
2061 La culpa agena no justifica la propria.
2062 Pecado doble.
2063 La carestia que hai de do procede.
2064 El flete se paga por el bulto, y el precio por la qualidad.
2065 Quebrado vno quiebran muchos.
2066 Remedios de la carestia que hai.
2067 Vtilidad de contado.
2068 Todos los Mercaderes quiebran.
2069 Desuerguença de el que quiebra.
2070 Causa de quebrar Mercaderes.
2071 El daño de Mercaderes es fiado, y Cambios.

2072 De las Mercaderias prohibidas.

2073 Malicia en substancia.

2074 Malicia de el Vso.

2075 Contractacion de Negros.

2076 No se tracta aqui de los Moros.

2077 Negros Moros.

2078 Negros Berberuces son pestilencia.

2079 Trato de los Negros y su Diuision.

2080 Guerra injusta.

2081 Da los que se compran.

2082 Fuero interior de la anima.

2083 Dificultad grande.

2084 Causas que justifican este trato.

2085 Iuizio de estas causas.

2086 Grandeza de Rei.

2087 Qual guerra haze Esclauos.

2088 Lei natural es fauorecer al necessitado.

2089 Epist. Pau. Ad Philem.

2090 Lei natural fundamento de la de Dios.

2091 Iesu Christo se lleua su Cruz.

2092 Cambiador que es.

2093 Cambio de posito.

2094 Arrendadores.

2095 Publicanos

2096 Corrige se el Autor.

2097 Mat. Cap. 1 S. Matheo fue Arrendador.

2098 Luc. cap. 31

2099 Argentario es Cambiador.

2100 Trapezites

2101 L. 1. C. de nau. fœn. Aut. de Vsu. naut. §. 1. L. 1. ff. de naut. fœno. L. periculi. ff. eod.

2102 Cambio sobre nao

2103 El dinero es medida vniuersal de todo.

2104 Porque no puede el dinero tener mas de su precio.
2105 El dinero tiene dos valores.
2106 Moneda de cuero.
2107 Monedas estrangeras valen por la lei del metal.
2108 Moneda vieja del Reino ya dexa de ser moneda.
2109 Oro y plata tienen lei.
2110 Metales vtiles para seruir, y sin lei.
2111 Principio demonstrado.
2112 La moneda es igual en todo el Reino.
2113 Exemplo en lo natural.
2114 La Abunfancia o Falta, ex extrinseco.
2115 Replica y Respuesta.
2116 El dinero sube la Mercaderia, no el hauer mucha.
2117 Todo es caro, fino el dinero.
2118 El valor de el dinero disiere de su estima.
2119 Aplicacion.
2120 Cambios secos.
2121 Rio de el oluido de Dios
2122 Vtilidad y necessidad de este Cap.
2123 Obligacion de los que escriuen.
2124 Confiança demasiada.
2125 Manual de Confessores.
2126 Principios falsos y Repugnantes.
2127 Question de el Acto al Habito.
2128 La Qualidad no tiene Qualidad.
2129 La justicia de el Acto es incomuable.
2130 El error en que esta.
2131 Resuelue este Contracto al Seguro.
2132 Aprueualos Cambios a Indias.
2133 Contracto del Seguro es Loguero
2134 La Lei puede mandar, y no el hombre.
2135 La Lei de estos Reinos comprehende las Indias.
2136 La Mares extrinseca al Cambio.

2137 Tanto peligro en la Mar, como en la tierra.

2138 Lo que se reprehende va a la letra.

2139 L. 36. y. 54. Tit. 26. P. 2. Oficio de el Corredor, o Pregonero, y pena de el que haze mal su oficio.

2140 L. 14. Tit. 12. Li. 5. Reco. Ningun Corredor compre cosa de de lo que le dieren para vender.

2141 L. 11. Tit. 18. Lib. 5. Rec. No haia Corredor de Cambios, mas de los que nombraren las ciudades que tiene Derecho de nombrar.

2142 L. 7. Ibid. Ningun estrangero sea Corredor.

2143 L. 7. Tit. 14. Lib. 5. Rec. No haia Corredores de ganados en las Ferias.

2144 Este Contracto es Irregular.

2145 Origen de este oficio.

2146 Corretaje.

2147 Pregoneros.

2148 Continuacion de este Titu.

2149 Corredor y Pregonero, son vna cosa.

2150 Corredor de oreja.

2151 Corredor de Cambios

2152 Corredor de Lonja.

2153 Lonja que es

2154 Basilica.

2155 Gradas de Seuilla.

2156 Etymologia de Embaxadores.

2157 Angel su oficio y Etymologia.

2158 Anunciacion.

2159 Apostoles.

2160 Contracto de Embaxada.

2161 11. Reg. c. 10 Guerra de Dauid con los Amonitas.

2162 Iosue. cap. 6 Raab encubrio los Israelitas.

2163 Costumbre de Embaxadores.

2164 Officio de Corredor.

2165 Corredor esta obligado a el secreto.

2166 Corretear es interceder.

2167 Caso de vna Barata.

2168 Respuesta y demonstracion della.
2169 Corredor es extrinseco del contracto.
2170 Extrinseco y Disparato difieren.
2171 El Corredor es medio de dos Extremos.
2172 Extremo no puede ser medio de si mismo.
2173 Declaracion de el cap. 11.
2174 Replica por los Corredores.
2175 Respuesta.
2176 Contracto por razon de el Oficio.
2177 Vtilidad de esta razon.
2178 Derechos demasiados
2179 Quando se obliga vno en conciencia.
2180 Aplicacion peligrosa.
2181 El Corredor de acto ilicito peca.
2182 No se hagan Contractos ilicitos.
2183 Consejo de poco prouecho.
2184 Materia de estos III. libros.
2185 Que Titulos no tienen Leies, y por que.
2186 Derecho de el Reino no conoce este Titulo.
2187 Naturaleza del Quasi Contracto.
2188 Luc. cap. 22 Quasi, es comparacion.
2189 Gen. cap. 3. Quasi, denota imperfecion.
2190 Proposicion y Vtilidad desta materia.
2191 Difinicion de Quasi contracto.
2192 Contracto de la Lei con el hombre.
2193 Resolucion del Quasi contracto.
2194 Origen del Quasi contracto.
2195 Gen. cap. 2.
2196 Pena de caça acotada.
2197 Zelo indiscreto.
2198 Auiso para Predicadores indiscretos.
2199 Fundamento de lo descaminado.
2200 La misericordia vença al rigor.

2201 Quien perdona obliga a Dios.
2202 Gen. cap. 3 Misericordia de Dios con Adam.
2203 Los delictos son Quasi Contracto.
2204 Arte de la Practica judicial.
2205 Diuision de Lei en penal y preceptiua.
2206 Requisitos de la Diuision.
2207 Lei Preceptiua.
2208 Lei Penal.
2209 Efecto dela Lei Preceptiua y de la Penal.
2210 Declaracion destas leies.
2211 El discipulo no llega a su Maestro.
2212 El mandato a Adam fue Lei.
2213 El que manda distincto es de a quien manda.
2214 Argumento delo impossible.
2215 Antes maestro que discipulo.
2216 La pena es accessoria a la Lei.
2217 Quien cumplira tan gran promessa.
2218 Que es Lei Preceptiua y Penal.
2219 Emperadores que se hazian Dioses.
2220 Principe esta sobre la lei positiua.
2221 Principe es subjecto a lei natural.
2222 1. Corint. cap. 14.

4

2223 El maior bien de la vida es la muerte.
2224 Dios es largo en dar, y corto en castigar.
2225 El pecado introduxo la muerte.
2226 Gen. cap. 3. Dios acorto la vida a el hombre por su bien.
2227 El pecador gana con la muerte.
2228 El mundo es corruptible
2229 El mundo es nido del hombre.
2230 La Especie de los hombres durara con el mundo.
2231 Efecto de Matrimonio, y Proposicion de este libro

2232 Nuestro señor Iesu Christo autorizo el Matrimonio.
2233 Importancia de esta Materia.
2234 Proposicion de el Autor.
2235 Para quien se escriue.
2236 Abogado, juezes y parte de esta escriptura.
2237 Error de Gentiles y Moros.
2238 Fornicacion simple que es.
2239 Fornicacion es pecado en Lei natural.
2240 Adulterio tiene mandamiento especial.
2241 Error de el Vulgo.
2242 Costumbre de el Autor.
2243 Aqui se habla en Lei natural.
2244 Tiempo hai limitado para engendrar los brutos.
2245 Compañia limitada.
2246 Lo extraordinario no se considera.
2247 Respuesta a la tacita objection.
2248 El Hombre se considera como animal.
2249 El hombre tiene mas calor que otro animal.
2250 Conclusion de el argumento.
2251 Polygamia vedada.
2252 Fuerça de esta Razón.
2253 Continuacion delos Titulos.
2254 Lo que procede de el Matrimonio.
2255 Concil. Trident. De Reformatione Matrimonij Sess. 6. ca. 1.
2256 La Iglesia sola tiene poder enel Matrimonio.
2257 El Padre no puede impedir el Matrimonio de el Hijo.
2258 Causas de la Decision.
2259 Decision de el Concilio
2260 Forma de el Sacramento.
2261 Si hai sospecha de peligro.
2262 El Ordinario donde hai causa, es Arbitro de las Denunciaciones.
2263 No moren en vno los Desposados
2264 Libro de desposorios.

2265 Publicacion de el Concilio.
2266 Cap. 2. Ibi. De el Parentesco espiritual de los Padrinos con su ahijado.
2267 Parentesco espiritual por la confirmacion.
2268 Cap. 3. Ibid. De la publica honestidad.
2269 Cap. 4. Ibi. De la afinidad ilicita.
2270 Cap. 5. Ibid. Pena de el que contrahe Matrimonio inutil.
2271 Como y quando le han de dar las Dispensaciones
2272 Cap. 6. Ibi. De el que roba muger, con quien despues se casa
2273 Cap. 7. Ibi De el Matrimonio de los estrangeros y vagabundos.
2274 Cap. 9. Ibid. Quien impide la libertad del Matrimonio es Anatema.
2275 Cap. 10. Ibi. Quando se abren, o cierran las Velaciones.
2276 Sponsalia y su Etymologia.
2277 Nupcias.
2278 La Iglesia vsa vocablos de Gentiles.
2279 Las cerimonias del Matrimonio, no son de substancia.
2280 Diferencia de las dos leies.
2281 Efecto del Dote en el Matrimonio de otras leies.
2282 Contubernio, y Taberna.
2283 Iuuen. Sat. 2 L. Cum vir nubit in fœ. C. ad. l Iul. de adult.
2284 Diferencia del Matrimonio nuestro a los otros.
2285 Concilio Tridentino.
2286 Matrimonios Clandestinos.
2287 Matrimonio de menores.
2288 De maior y menor.
2289 Matrimonios condicionales.
2290 No vale aunque se cumpla la condicion.
2291 De la Ratificacion.
2292 Principios demonstrados.
2293 Matrimonio inutil no se puede ratificar.
2294 Matrimonio con esclauo no sepuede ratificar.
2295 Lo fingido no puede exceder lo verdadera.
2296 Matrimonio de futuro.
2297 La copula haze de presente al Matrimonio de futuro.

2298 No hai ya Matrimonio de futuro.
2299 No hai con senso en el de futuro.
2300 Replica.
2301 Vna cosa es votar, y otra voto de votar.
2302 No es Religioso quien he hecho voto de ser lo.
2303 Impossible y absurdo.
2304 Matrimonio de infieles.
2305 Coxeando por vno el contracto, coxea por los dos.
2306 El Concilio prohibe Matrimonio de fiel con infiel.
2307 No puede ser aiuntado en la Trinidad quien no la cree.
2308 Lei de Iesu Christo no liga al infiel.
2309 Question y exemplo de ella.
2310 Parte afirmatiua.
2311 Respuesta y distinction.
2312 Impedimento natural impide.
2313 Derecho de la sangre nunca se pierde.
2314 Impedimento Positiuo no impide.
2315 Vtilidad de esta replica.
2316 Vtilidad de la Atencion.
2317 Materia de dispensaciones.
2318 Matrimonio del Rei Henrico.
2319 Dispensar que es.
2320 Despensero y su Etymologia.
2321 Dispensacion y Oeconomia.
2322 Dispensacion por licencia.
2323 Venia y Indulgencia difieren.
2324 Impetracion de Venia.
2325 Indulgencias Apostolicas.
2326 Culpa que es y como se quita
2327 Psalm. 50.
2328 Partes de la confession sacramental.
2329 Culpa contra el proximo como se remite.
2330 Criacion del Anima y lugares donde salida del cuerpo reside.

2331 Gloria que es.
2332 Infierno que es, y su Etymologia.
2333 Purgatorio y su Etymologia.
2334 Matt. c. 10. Iurisdiction del Papa en los cielos.
2335 Indulgencia plenaria y años de perdon.
2336 Reg. 4. ca. 5. Dispensacion de Eliseo a Naaman.
2337 Iudic. ca. 14. Rut cap. 4. Dispensaciones a Samson y Booz.
2338 Dispensaciones entre Gentiles.
2339 Dispensaciones naturalmente Prohibidas.
2340 Dispensacion de el Senado al Emperador Claudio.
2341 Venia por dispensacion.
2342 Dispensaciones en la primitiua Iglesia.
2343 El Papa y no otro puede dispensar.
2344 Impedimento de consanguinidad es natural.
2345 Razon II. para lo mismo.
2346 Hijos de Adam casados con sus hermanas.
2347 Gen. ca. 20. y 26. Cautela de Abraham y Isaac.
2348 Semiramis caso con su hijo Niño.
2349 Gen. cap. 19 Abominacion de las hijas de Lot.
2350 Zelo indiscreto.
2351 La tierra despide a el que ofende la natura.
2352 Historia notable de vn cauallo.
2353 Casta de hijo y madre es imperfecta.
2354 Resolucion de lo dicho.
2355 Mas y menos impossible.
2356 En que esta la dificultad de las dispensaciones.
2357 Impossbilidad de ascendiente con descendiente.
2358 Etymologia de Frater.
2359 Desde que grado se puede dar dispensacion.
2360 Afinidad que es.
2361 Aplicacion de esta materia.
2362 El Principe puede declarar el derecho natural.
2363 La Iglesia dispone en dos grados.

2364 Gen. cap. 38 Historia de Tamar.
2365 Fares y Zara hijos legitimos de su aguelo.
2366 Dos hermanos no pueden casar
2367 El Rey don Manuel casa con dos hermanas.
2368 Duque deBejar caso con dos hermanas.
2369 Rezia dispensacion.
2370 Matrimonio del Rei de Inglaterra.
2371 Casamiento con dos hermanos.
2372 Inglaterra se aparta de la Iglesia.
2373 Dios dio el Reino a cuio era.
2374 Respuesta a la replica principal.
2375 Mudança de lei no deshaze el parentesco.
2376 Comparacion del baptismo.
2377 Aplicacion.
2378 A que obliga la Lei al que la recibe.
2379 Premio de la Lei de Iesu Christo.
2380 Facilidad con el infiel para que se conuierta.
2381 Rigor con los ya conuertidos.
2382 Efecto dela Question y Respuesta.
2383 Afinidad de Infieles es licita..
2384 Segunda Razon.
2385 Resolucion de la materia.
2386 De el Matrimonio entre absentes.
2387 Si el Matrimonio puede estar enpendiente.
2388 Parte afirmatiua.
2389 Oposicion.
2390 Exemplo de la Question.
2391 Quando se confiere el sacramento.
2392 Respuesta a la Question.
2393 Dios y la Iglesia estan ciertos de el sacramento.
2394 La Iglesia juzga lo exterior que se ve.
2395 Dios en el sacramento vtil da la gracia.
2396 Exemplo del Baptismo.

2397 Incapacidad de subjecto.

2398 Penitente ficto es incapaz.

2399 Suple la Iglesia el defect del ministro no del subjecto.

2400 Comunion de Iudas.

2401 Respuesta la Question principal.

2402 El sacramento es inseparable del Acto.

2403 Matrimonio de absentes

2404 Practica antigua.

2405 Qualidades del poder para matrimonio.

2406 Aficion no cae en incierto.

2407 Reuocacion de poder en matrimonio.

2408 Demonstracion de que el impedimento de Afinidad transuersales Positiuo, y no Natural.

2409 Gen. ca. 29. Iacob fue casado con dos hermanas legitimamente.

2410 Gen. cap. 28.

2411 Gen. cap. 38 Tamar fue casada con dos hermanos.

2412 Deut. ca. 25. Quando podia el hermano casar con su cuñada.

2413 Mat. ca. 22. Marc. ca. 12.

2414 Oposition de la reprehension de S. Iohan. Marc. ca. 6.

2415 El Matrimonio de Herodes con Herodias era adulterio.

2416 Reg. 11. c. 12.

2417 Luc. cap. 3. En vida de Filipo le tenia Herodes su muger.

2418 No podia casar hermano con su cuñada que tiene succession.

2419 Plut. Vit. L. y cur. su cuñada quiso casar con Lycurgo.

2420 Tit. Liu. lib. 40. casamiento de Poris con dos hermanas.

2421 Obligacion del que enseña.

2422 Vtilidad de esta materia.

2423 Proposicion de la materia.

2424 Caso y question. I.

2425 Respuesta inutil.

2426 Comparacion del matrimonio de presente a el de futuro.

2427 Respuesta a la Question.

2428 Clandestino que significa.

2429 No puede hauer Matrimonio clandestino.
2430 La irreuerencia del Acto es distincta de su fuerça.
2431 Segunda Razon.
2432 Defecto por edad.
2433 Defecto por Religion
2434 Efecto dela inhabilitacion.
2435 El Concilio es mas fuerte que la natura.
2436 Respuesta a los contrarios.
2437 Argumento inutil.
2438 S. Hieronymo dela Logica.
2439 Sacramento es sobrenatural.
2440 Opinion de Auerrois.
2441 A quien es possible la Lei de Dios
2442 No vale el Argumento de lo natural a el Sacramento.
2443 Instancia de arguir.
2444 Vtilidad de la Respuesta.
2445 Caso y Question. II.
2446 Iuramento en la promessa.
2447 Nota para la restitucion
2448 No cumple la promessa
2449 Impedimento a las Denunciaciones.
2450 Intento de el autor en este caso.
2451 Mal se disputa la cosa cuia substancia se ignora.
2452 Question II.
2453 Question III.
2454 Respuesta a lo question. I.
2455 Argumento contra la Respuesta.
2456 Caso ommisso que es
2457 Instancia a el Argumento.
2458 Matrimonio de presente se da sin el de futuro y al contrario.
2459 No vale el Argumento de el vn matrimonio a el otro.
2460 Diferencia de estos matrimonios.
2461 Esta opinion se ha executado.

2462 Respuesta de el Autor a la question
2463 La Iglesia y no otro decide el caso emergente.
2464 Natura de la Diuision.
2465 Concluiese que Contracto es este.
2466 Substancia de el matrimonio de futuro.
2467 Absurdo concluido.
2468 Argumento para prouar lo preuado.
2469 Sylogismo en Darij.
2470 Substancia de Matrimonio de futuro.
2471 Absurda de la Conclusion.
2472 Inconueniente concluido
2473 Replica contra lo dicho
2474 Resolucion y Respuesta a la I. parte.
2475 Respuesta del II puncto.
2476 No hai restitucion donde no hai obligacion.
2477 No se ha de admitir este impedimento.
2478 Orden judicial en causas de matrimonio.
2479 No se puede articular fuerça.
2480 El que da el sacramento es Iuez.
2481 El sacramento es sentencia.
2482 Despojo en el matrimonio.
2483 Caso de la Question.
2484 Aspera sentencia.
2485 Respuesta y Razon de ella.
2486 Iurisdicion delegada espira.
2487 Testigo falso deue ser castigado.
2488 Que se deuiera hazer.
2489 Respuesta a lo principal
2490 Declaranse los Decretos del Concilio.
2491 Declaracion del Capi. I. Del ministro de este Sacramento.
2492 Auaricia infernal.
2493 Cura solo es Ministro
2494 Que se comete a los Ordinarios.

2495 Oficio de el Cura.
2496 Fuerça y ignorancia introduzen los Estilos
2497 Resuelue se en Anatema.
2498 Consejo Real Conseruador de el Concilio.
2499 Como se prueua el Matrimonio.
2500 El Sacramento es distincto de sus efectos.
2501 Los efectos no prueuan la causa sino son inseparables.
2502 Declaracion del Cap. II. Parentesco espiritual.
2503 Ad Rom. cap. 4. y 5.
2504 Ad de carne y Adam de spiritu.
2505 Etymologis de consanguinidad.
2506 Oficio de padrino.
2507 Oposicion y respuesta.
2508 Etymologia de compadre, Padrino Ahijado
2509 Dios padre vniuersal.
2510 Etymologia de Papa.
2511 Act. cap. 9.
2512 Ad Timot. Ad Philem.
2513 Argumento de Ioan Bocacio.
2514 Comparacion y respuesta.
2515 Comparacion presupone posicion.
2516 Equiuocacion de extremos.
2517 En que sacramentos se da este parentesco.
2518 De el que peca con quien dio sacramento.
2519 Respuesta y razon.
2520 Declaracion de el Cap. III. de la puplica honetad.
2521 Exemplo del Matrimonio inutil.
2522 Decision de el Concilio.
2523 Exemplo en Matrimonio vtil.
2524 Diferencia de linea a grado.
2525 Tamar por que se encubrio.
2526 Pecado de los hijos de Iudas.
2527 Tamar no hizo vida con Iudas.

2528 Num. ca. 26.
2529 Error comun de que Tamar peco.
2530 Mat. cap. 1. Iosue. ca. 2. Historia de Raab.
2531 Meretrix.
2532 Meretrix por Mesonera.
2533 Mesonero qual deue ser.
2534 Razon Segunda para lo mismo.
2535 Num. Fornicacion de Madian.
2536 Raab la del Euangelio y la de Iosue difieren.
2537 Num. ca. 26.
2538 Diferencia de Ortographia.
2539 Conclusion de lo dicho.
2540 Declaracion de el Capit. IIII. de la Afinidad licita y ilicita.
2541 Regla General para saber el grado de Afinidad.
2542 Diuision de Afinidad.
2543 Afinidad ilicita.
2544 Exemplo de Afinidad ilicita.
2545 Exemplo de Afinidad licita.
2546 Prueua fortissima, de que no hai Ratificacion.
2547 Declaracion del Cap. V. De los parientes que se casan.
2548 II. Razon paralo mismo
2549 Son. III. casos parificados de matrimonio inutil.
2550 Declaracion del Cap. VI. De el que roba, o saca muger.
2551 Reg. 2. c. 11. Historia de Betsabee.
2552 Betsabee no fue pecadora.
2553 Dauid solomato a Vrias.
2554 Distincto es hazer vn pecador, de ser pecador.
2555 Rut. c. 1. Historia de Rut.
2556 Deut. c. 23. Maldicion de los Amonitas y Moabitas.
2557 Causa de esta maldicion
2558 Num. c. 25. y. 35.
2559 Rut. c.i. y 4
2560 Constancia de Rut.

2561 Corrigese el autor.
2562 Iudit. cap. 5. Dispensacion con Achior porque confesso a Dios
2563 Colegio de la Concepcion en Ossuna.
2564 Declaracion de el Capit. VII. Matrimonio de estrangeros.
2565 Error delos Ordinarios
2566 La diferecion de el Cura es la regla.
2567 Vagabundos como se toma aqui.
2568 No se atiende la patria sino donde se crio.
2569 En que tierra se ha de denunciar el Matrimonio.
2570 El caso aduierte lo que se ha de hazer.
2571 Declaracion de el Capit. VIII. De los que impiden el matrimonio.
2572 Quando se incurre en Anatema.
2573 Vna cosa es consejo, y otra fuerça.
2574 Conuersion de. S. Pedro
2575 Contradicion de el padre no se admite.
2576 Question. si peca el ministro que reuela matrimonio que se pueda impedir.
2577 Respuesta y Razon.
2578 Quien da la causa haze el pecado.
2579 Casar difiere de ser casamentero.
2580 Quien vsa de el Sacramento para mal es Iudas.
2581 Replica, y Respuesta.
2582 La licencia se conuierte en precepto.
2583 Impedimento so color de virtud.
2584 Hazer mal para bien, es vno con hazer bien para mal.
2585 Gen. ca. 3. Reg. 1. c. 15. Adam. y Saul hizieron mal para bien.
2586 Matth. cap. 26. y. 27. El Demonio y Iudas hazian bien para mal.
2587 La obra buena el mal fin la haze mala.
2588 Declaracion de el Capit. IX. De las Velaciones.
2589 Origen de Velaciones
2590 Etymologia de nupcias y velaciones y reuelar.
2591 Bendiciones y su origen Gen. ca. 24 y 31. Rut cap. 4 Psal. 127.
2592 Las Bendiciones no son Sacramento.
2593 El Concilio va traduzido, y no abreuiado.

2594 Proposicion de lo que se ha de tratar
2595 Dificultad y vtilidad de lo que se sigue.
2596 Contractos Dipleuros, y Monopleuros.
2597 Contracto de vna obligacion.
2598 En el Matrimonio se contracta cosa y no persona.
2599 Los contraientes renunciando el contrato le deshazen.
2600 Gen. ca. 29. y 30. El Matrimonio de Iacob con dos mugeres fue aprouado.
2601 El fin de la Castidad es mas perfecto que el del Matrimonio.
2602 Dispensaciones a Reies professos.
2603 Dificultad de estos Argumentos.
2604 Etymologia de Baptismo.
2605 Matrimonio le funda en Contracto, y no es Contracto.
2606 Gen. ca. 37. Vno solo vendio a Iosef, y otro le compro.
2607 Ningun Contracto tiene mas de dos extremos.
2608 Nuestro matrimonio es contracto Tripleuro.
2609 Extremos y substancia de este sacramento.
2610 Efecto de el Sacramento.
2611 Los casados pueden soltar su Derecho, y no el de Dios.
2612 Deuda Matrimonial y su efecto y Etymologia.
2613 Etymologia de Deudo.
2614 Replica y Respuesta.
2615 Mat. cap. 19. El Matrimonio es indissoluble.
2616 Quando se hizo el Matrimonio Sacramento.
2617 Vtilidad y subtileza de esta materia.
2618 Ilacion que ya no hai Matrimonio de futuro.
2619 Excusa se el Autor y da razon de si.
2620 Prouecho de el Lector.
2621 Ninguno puede forçar a otro que tome estado contra su voluntad.
2622 Libre Aluedrio que es, y a quien subjecto.
2623 Replica de los Reclusos, y Apostatas.
2624 No se haze fuerça el que hazen cumplir su promessa.
2625 Aplicacion a el casado.
2626 La vida maridable es Acidente de el Matrimonio.

2627 Absurdo seguido.
2628 Cap. 2. cap. Requisiuit. extra de Sponsal.
2629 No hai forma de obligar enel matrimonio antes de el sacramento.
2630 Demonstracion que Sponsalia y matrimonio son vno.
2631 Comun concepcion de el animo.
2632 Paralogismo o argumento falso.
2633 La muger con quien casa no peca.
2634 Ningu no pierde lo que no tiene.
2635 Quando seria pecado,
2636 Pecado contra el Matrimonio.
2637 Inconueniente de la Respuesta y Replica.
2638 Respuesta dela Replica.
2639 El vn casado no puede remitir a el otro su Derecho.
2640 Pecado mortal perpetuo y fundamento de otros.
2641 Penitencia presupone absolucion
2642 Pecado senzillo aunque graue.
2643 Aduierre Lector.
2644 Pecado contra el Spiritu sancto.
2645 Tanto peca el engañado como el engañador. Gen. cap. 3.
2646 Culpa del engañador condena a el, y no excusa a el engañado.
2647 Efecto dela publicacion del Concilio.
2648 1. Corinth. cap. 2. c. 10.
2649 Conclusion de lo passado.
2650 Proposicion delo que viene.
2651 L. 1. y 2. Tit. 2. Part. 4. Difinicion y Etymologia de Matrimonio.
2652 L. 4. Tit. 2. Part. 4. Institucion de el Matrmonio.
2653 L. 5. Ibid. Substancia de el Matrimonio.
2654 L. 2. Tit. 3. Part. 4. El matrimonio prouado se prefiere a el confessado.
2655 L. 3. Tit. 2. Part. 4. Efectos del matrimonio.
2656 L. 7. Tit. 2. Part. 4. El Matrimonio es indissoluble.
2657 L. 2. Tit. 12. Part. 4. A quien y como se dan las bendiciones y su efecto.
2658 L. 9. Tit. 2. Part. 4. El aiuntamiento de los casados es sin pecalo.
2659 L. 1. y. 4. Tit. 5. Part. 4. De el Matrimonto delos sieruos.

2660 L. 2. Ibid. Como ha de pagar el Esclauo la deuda matrimonial.

2661 L. 4. Ibid. La muger puede sacar por el tanto a su marido libre si se quiere vender.

2662 6. Tit. 1. Part. 4. Edad de los contraientes

2663 L. 16. Tit. 2. Par. 4. El Impedimento que sobreuiene a Matrimonio hecho no le deshaze.

2664 L. 10. Ibid. Error de persona impide el Matrimonio.

2665 L. 11. Ibid. L. 3. Titul. 5. Par. 4. Error de estado impide.

2666 L. 10. Tit. 2. Par. 4. Error de Qualidad y su efecto.

2667 L. 11. Tit. 2. Par. 4. Voto solene

2668 L. 12. Ibid. Parentesco carnal o de afinidad o adopcion impide el Matrimonio.

2669 L. 15. Ibid. Error de Lei.

2670 L. 16. Ibid. Orden sacra de las maiores.

2671 Fuerça, o miedo a los contraientes

2672 L. 10. Tit. 1. lib. 5. Reco. El Rei no haze fuerça a nadie para que se case.

2673 L. 11. Ibid. Ningun grande haga fuerça para casamiento.

2674 L. 17. Tit. 2. Par. 4. Locura perpetua es impedimento.

2675 Falta de edad es impedimento.

2676 Publica honestad impide.

2677 Impedimento de cuñadia.

2678 Impedimento de frialdad, o ser cerrada.

2679 L. 7. Tit. 7. Par. 4. Impedimento de la Adopcion en actuia y passiua.

2680 L. 8. Ibid. Afinidad en Adopcion quando impide.

2681 L. 19. Tit. 2. Par. 4. De el que se casa con la que cometio adulterio.

2682 L. 13. Tit. 2. Par. 4. Diferencia de impedimento a estoruo.

2683 L. 14. Tit. 2. Par. 4. Estoruos diferentes.

2684 L. 3. Titul. 1. lib. 5. Reco. La Biuda se pueda casar sin pena dentro del ano.

2685 L. 4. Tit. 8. Par. 4. Castrado no puede casar.

2686 L. 16. Tit. 2. Par. 4. Ligado no pue de casar

2687 L. 1. Titul. 8. Par. 4. Diuision de Impotencia en Natura y Artificia

2688 L. 2. Tit. 8. Par. 4. De la Impotencia Temporal, y de la Perpetua

2689 L. 3. Ibid. Matrimonio de la muger cerrada

2690 L. 5. Ibid. Las diligencias que se han de hazer con el Ligado.

2691 L. 6. Tit. 8. Par. 4. Quando ha lugar la Lei antes de esta

2692 L. 7. Ibid. Diferencia de Frio a Ligado.

2693 L. 1. Titul. 9. Par. 4. Quien puede oponer la impotencia.

2694 L. 5. Titul. 1. Par. 4. Mysterios que representa el Matrimonio consumado.

2695 L. 4. Tit. 1. Par. 4. En el consentimiento esta la fuerça de el Matrimonio, y no en el aiuntamiento.

2696 Cuñadia, o Afinidad.

2697 Iusticia de Publica honestad.

2698 L. 3. Tit. 7. Par. 1. Matrimonio consumado se deshaze entrando en religion.

2699 L. 11. Ibid. Los casados de consentimiento pueden entrar en religion.

2700 L. 12. Ibid. De los que entrados en Religion bueluen a biuir en vno.

2701 L. 8. Titul. 1. lib. 5. Reco. El matrimonio deshaze la patria potestad.

2702 L. 9. Ibid. Matrimonio de el hijo priua a el padre de el vsufructo.

2703 L. 1. Titul. 3. lib. 5. Rec. La casada puede aceptar y no repudiar la herencia.

2704 L. 2. Ibid. No puede contraher la casada, sin licencia de el Marido.

2705 L. 5. Ibid. El marido puede Ratificar.

2706 L. 6. Ibid. Como se da licencia a la Muger de el Absente.

2707 L. 4. Ibid. Quando el marido no quiere dar licencia la de el juez.

2708 L. 5. Titul. 1. lib. 5. Rec. Pena de el casado dos vezes siendo entrambas biuas.

2709 L. 6. Titul. 1. lib. 5. Reco. Desposado dos vezes es aleuoso.

2710 L. 7. Ibid. El destierro de el casado dos vezes se comuta a galeras.

2711 L. 2. Ibid. De el que se casa con hija o parienta de el señor con quien biue.

2712 L. 1. Ibid. Pena de el que contrahe matrimonio Clandestino, o se halla a el.

2713 Examinase la Lei de los matrimonios Clandestinos en el fuero seglar

2714 No puede hauer matrimonio firme y Clandestino.

2715 Oposicion por la lei.

2716 Esta lei se hizo en fauor de los padres.

2717 Respuesta y Resolucion

2718 L. 12. y. 13. Tit. 1. lib. 5. Rec. No haia alboroto en las Bodas ni junta de Gentes.

2719 L. 4. Tit. 10. Part. 4. Diferencia del matrimonio delos Christianos a el de otras leies

2720 L. 5. Ibid. El matrimonio es indissoluble.

2721 L. 1. Ibid. Etymologia y efecto de el Diuorcio.

2722 L. 2. Ibid. Diuorcio se diuide en Voluntario y Forçolo.

2723 L. 6. Tit. 9 Part. 4. Compensacion de Adulterio ha lugar en el diuorcio.

2724 L. 6. Tit. 10. Part. 4. Adulterio siguiente a el diuorcio le deshaze.

2725 L. 2. Tit. 9. Part. 4. El diuorcio es causa eclesiastica y su efecto.

2726 L. 7. Tit. 10. Part. 4. Quien es juez competente en causa de diuorcio.

2727 L. 8. Ibid. Causa Matrimonial no se puede poner en arbitros.

2728 L. 1. Tit. 6. Part. 4. Difinicion de el Parentesco carnal y su Etymologia.

2729 L. 2. Ibid. Que es linea y grado de Parentesco.

2730 L. 3. Ibid. Como se euentan los grados de parentesco.

2731 L. 4. Tit. 6. Part. 4. Cuenta segun el derecho Canonico, y los grados en que es prohibido el matrimonio.

2732 L. 5. Ibid. Difinicion de la Afinidad y su natura y efecto.

2733 Gen. cap. 2. El matrimonio de Adan fue puro carnal, y figura de espiritual.

2734 Qualquiera aiuntamiento de varon y hembra haze vnidad de ellos.

2735 Demonstracion que el Aiuntamiento haze vno los aiuntados.

2736 Mas fuerte es la Identidad que la igualdad.

2737 Porque es mas graue el Parricidio que homicidio.

2738 Opinion de Hippocrates sobre la Generacion de el hombre

2739 Que es causa efectiua y que material

2740 Opinion de Aristoteles y Peripateticos.

2741 Galeno lib. de Semine.

2742 1. Cor. c. 19. El que se aiunta con ramera, se haze vna carne con ella.

2743 Matrimonio de Adan figura de la Sinagoga.

2744 No huuo matrimonio fixo entre Dios y la Synagoga.

2745 Ad Ephe. cap. 5. De el Matrimonio de Christo con la Iglesia.

2746 Hermosura de la Iglesia esposa de Iesu Christo.

2747 Esdr. 7. c. 13 El sacerdote conocia de los Matrimonios en Israel.

2748 El Sacerdote iuzgaua de las legitimaciones.

2749 Replica y examinase la lei de los Clandestinos

2750 La pena del Clandestino impedia el Matrimonio.

2751 El Sacramento regula el Acto que le es coniuncto.

2752 Diferencia de matrimonio en concreto, a el en abstracto.

2753 No se puede penar el Sacramento aprouado.

2754 Como se anula el Matrimonio por indirecto.

2755 Mas vale puenir el pecado que castigarle.

2756 Epilogo de lo dicho.
2757 Paga que pide el Autor
2758 Comparacion de Pintura y Eloquencia.
2759 Competencia de Tulio con Roscio.
2760 Arbol de consanguinidad.
2761 Vtilidad de los exemplos.
2762 Genealogia de los Reies de Castilla.
2763 Rei don Iuan. I.
2764 R.D. Enrique. III.
2765 R.D. Iuan II.
2766 Reina doña Isabel.
2767 Reina doña Iuana.
2768 R.D. Carlos.
2769 Linea delos Reies de Aragon.
2770 La linea recta aqui es la de Castilla.
2771 La proporcion de dos lineas rectas es transuersal.
2772 Los Reies Catolicos eran primos segundos.
2773 Parentesco de la Reina doña Iuana con sus padres.
2774 En vna persona no puede hauer grado consigo mismo.
2775 Grados desiguales en lo Transuersal
2776 Regla para conocer los grados desiguales.
2777 La experiencia haze arte.
2778 Gen. ca. 19.
2779 Parentesco de Amon y Moab.
2780 Parentesco con su padre
2781 Parentesco con su madre.
2782 Parentesco con su tia.
2783 Enygma de vn parentesco trauado
2784 Otro caso de Parentesco trauado.
2785 Otra Question.
2786 Question. II. de parentescos combinados.
2787 Parentesco del hijo con la madre.
2788 Examen de la Afinidad.

2789 A cada grado responde vna dispensacion.
2790 Cuñado que significa en Castilla y que en Andaluzia.
2791 Afinidad no se da entre dos varones o hembras.
2792 Afinidad para otros efectos en que se resuelue.
2793 Afinidad en la Genealogia Real.
2794 Linea y Grados de Afinidad.
2795 Afinidad tiene la misma linea y grados, que la Consanguinidad.
2796 Suegro y Ierno que significan, y a do se estienden.
2797 Exemplo.
2798 Los nombres de Afinidad no se varian.
2799 En Afinidad no hai parentesco de parentesco.
2800 Question que declara la materia.
2801 Regla General.
2802 Prohibicion de Derecho natural Afinidad.
2803 No puede hauer dispensacion en Afines por linea recta.
2804 Consanguinidad y Afinidad en linea recta no difieren.
2805 En la Transuersal hai diferencia.
2806 Gen. c. 49. Maldicion de Iacob a Ruben.
2807 Gen. cap. 48. y. 49. Castigo temporal de Ruben.
2808 Reg. 2. cap. 20. Adulterio de Absalon contra su padre.
2809 La fuerça no impide la afinidad.
2810 Antioco casado con su madrastra.
2811 Antonino Seuero caso con su madrastra.
2812 Muerte de Antonino por juizio de Dios.
2813 Corin. 1. c. 5. Pena de. S. Pablo al Corintio que andaua con su madrastra.
2814 Declaracion de esta autoridad.
2815 Timot. 2. c. 2.
2816 Tit. cap. 3.
2817 Pena de los herejes que no se emiendan.
2818 Act. cap. 4.
2819 Iurisdicion de la. S. Inquisicion.
2820 Respuesta a la objection.
2821 Act. cap. 16. y. 25.

2822 Armas dela Iglesia.

2823 Origen de la remission a el braço seglar.

2824 L. 4 Tit. 6 lib. 3. Fue. L. 1. Tit. 13. Part 4. Qual hijo es legitimo v quando daña la mala fe de los padres.

2825 L. 2. Titu. 6. lib. 3. Fuer. El legitimado por Matrimonio siguiente es puro legitimo.

2826 L. 2. Tit. 15. Part. 4. La mala fe de los padres haze los hijos no legitimos.

2827 L. 2. Tit. 13. Part. 4. Efecto dela legitimidad

2828 L. 1. Tit. 14. Part. 4. Etymologia de Barragana.

2829 L. 1. Tit. 15 Part. 4. Diuersidad de hijos no legitimos.

2830 L. 9. Tit. 8. lib. 5 Rec. Hijo Natural qual es.

2831 L. 7. Ibid. Qual hijo es Bastardo o ilegitimo.

2832 L. 4. Tit. 15. Part. 4. El Papa en lo espiritual y en lo temporal el Rei pueden legitimar.

2833 L. 10. Tit. 8. lib. 5. Rec. Efecto dela Legitimacion.

2834 L. 12. Tit. 2. lib. 6. Rec. A que se estiende la legitimacion.

2835 L. 7. Tit. 15. Part. 4. Derecho de heredar el Legitimado.

2836 L. 9. Tit. 2. lib. 6. Rec. Efecto dela Legitimacion, y de que aprouecha.

2837 Vtilidad y proposicion de esta materia.

2838 Question. I. De el legitimado por subsequente Matrimonio.

2839 Comparacion de el Baptismo a el Matrimonio.

2840 Question. II. De los hijos naturales y como se prueua.

2841 Diferente presumpcion de Legitimo que de Natural.

2842 Argumento de maior paralos Bastardos.

2843 Question III. de las legitimaciones.

2844 Refran declarado.

2845 Legitimacion se proporciona a el Matrimonio.

2846 Legitimacion es Dispensacion de Lei.

2847 Legitimacion no se prueua sino por instrumento.

2848 Braua promessa mas cierta.

2849 L. 1. Tit. 16. Part. 4. Dismicion de Porhijamiento.

2850 L. 5. Titu. 6. lib. 3. Fuer. Los hijos legitimos impiden e porhijamiento.

2851 L. 2. Tit. 16. Part 4. Quien puede porhijar.

2852 L. 3. Ibid. El impedido por ocasion puede por hijar.

2853 L. 4. Ibid. Quien puede ser porhijado.

2854 L. 5 Tit. 16. Part 4. El Liberto no puede ser porhijado.

2855 L. 6. Ibid. El tutor no puede porhijara su menor.

2856 L. 7. Ibid. De el que por hija a quien tiene a otro en su poder.

2857 L. 8 Ibid. De el que emancipa a el porhijado.

2858 L. 9. Ibid. L. 7. Tit. 7. Part. 4. De el que por hija a su descendiente.

2859 L. 10 Tit. 16 Part. 4. Efecto de el porhijamiento de su ascendiente.

2860 Razon de este Titulo.

2861 El Adoptado entraua en la familia de el Adoptador y perdia la suia.

2862 Adopcion es de Derecho de las Gentes.

2863 Gen. ca. 48.

2864 Exod. ca. 2.

2865 L. 1. Tit. 11. Part. 4. Difinicion de Dote y quando y con que condicion se da.

2866 L. 17. Tit. 11. Part. 4. Etymologia y naturaleza de los bienes Parafernales.

2867 L. 2. Ibid. Diuision de el Dote en Profecticio y Aduenticio.

2868 L. 8 Ibid. Diuision de Dote en voluntario y forçoso. y quien es compelido a dotar.

2869 L. 9. Ibid. Quando es compelida a dotar la madre, o el estraño.

2870 L. 1. Tit. 2. li. 5. Recop. El padre no pueda dar, ni prometer dote a su hija en mas quantidad de la que tassa esta lei.

2871 Entendimiento verdadero de esta lei.

2872 L. 10. Tit. 11. Part. 4. En quantas maneras se puede prometer el dote.

2873 L. 11. y 12. tit. 11. Par. 4. El dote se puede prometer como qualquiera otro contracto, y tiene inclusa condicion tacita.

2874 L. 24. Ibid. El lugar dote contracta el Dote se atiende, y no la biuienda.

2875 L. 25. Ibid. Los fructos de el Dote son del marido a quien se da, y como los haze suios.

2876 L. 13. Ibid. Como y quando se haze el entrego de el dote, y su efecto.

2877 L. 28. Ibid. Quando se apartan los frutos del dote, le augmentan.

2878 L. 14. Ibid. En que bienes le puede constituir el Dote y la diferencia de la Dotada si es maior, o menor.

2879 L. 16 y 18. y 19. Tit. 11. Part. 4. Diuision de el Dote, en Apreciado. y no Apreciado y quando queda la propriedad por la muger.

2880 Dote apreciado y requisitos necessarios a el aprecio de menor dotada.

2881 Efecto de el Aprecio, y a cuio riesgo y prouecho queda.

2882 L. 21. Tit. 11. Par. 4. El Dote que se da en contado, o peso, o medida, passa la propriedad en el marido.

2883 L. 20. y. 25. Ibid. De el esclauo que se da en dote y su fructo.

2884 L. 15. Tit. 11. Par. 4. De la deuda que se da en dote, y a cuio riesgo esta el peligro que en ella huuiere.

2885 L. 6. Ibid. De el señorio que tiene el marido entodos os bienes de la muger de qualquier qualidad que sean.

2886 L. 22. Ibid. De el Riesgo de la cosa dotal que sacan a el marido.

2887 L. 29. Tit. 11. Par. 4. El marido no ha de ser priuado de el dote, sino quando es prodigo, o vicioso.

2888 L. 27. Ibid. Quales frutos se cuentan por propriedad, y augmentan el dote.

2889 L. 11. Tit. 4. lib. 3 Fuer. La heredad aquirida con derecho de otra, se sustituie en su lugar.

2890 L. 1. Tit. 11. Par 4. Etymologia de Arras y su origen y naturaleza.

2891 L. 2. y. 3 Ibi. Diuision de las Arras conforme a quien se dan.

2892 L. 1. Titul. 2. libr. 3. Fuer. Ninguno de ni prometa en Arras mas de hasta el diezmo de lo que tiene.

2893 L. 2. Ibid. De las arras que se prometen para adelante.

2894 L. 2. Tit. 2. lib 5. Reco. La Lei de las Arras no se puede renunciar.

2895 L. 3. Ibid. Las Arras son de la muger y de sus herederos.

2896 L. 1 Ibid. El marido no enajene las Arras.

2897 L. 1. Titul. 2. lib. 5. Reco. Las donas y vistas de el esposo no excedan el octauo de el dote dela esposa.

2898 L. 4. Tit. 2. lib 5. Reco. L. 5. Titu. 2. lib. 3. Fuer. L. 3. Tit. 11. Par. 4. Quando haze la esposa suias las Donas, o parte de ellas, y porque razon

2899 L. 4. Tit. 11 Par. 4. La Donacion hecha de el vn casado a el otro durante matrimonio no vale.

2900 L. 5. Titu. 11. Par. 4. Limitacion de la Lei antes de esta. Quando el Donante no se haze mas pobre.

2901 L. 6. Ibid. Segundo caso quando el Donatario no se haze mas rico.

2902 L. 23. Tit. 11. Par. 4. Dissuelto el matrimonio, si el marido no gana el dote, le restituia.

2903 L. 30. Tit. 11. Par. 4 A quien se ha de restituir el dote

2904 Entendimiento de esta Lei.

2905 L. 31. Ibid. Quando y en que caso se ha de restituir el dota.

2906 L. 10. Tit. 4. lib. 3. Fuer. Los fructos de la heredad que se restituie quando la siguen, o se parten.

2907 L. 26. Tit. 11. Par. 4. Naturaleza y principio de el año emergente para la particion de los fructos.

2908 L. 32. Ibid. El marido no es obligado a restituir mas de en quanto puede hauer.

2909 L. 3. Titul. 3. lib. 3. Fuer. L. 4. Titu. 9. lib. 5. Reco. La propriedad dotal sigue a cuia es, y los fructos son comunes.

2910 L. 9. Tit. 4. lib. 3. Fue. La lauor fixa sigue la raiz en que esta y la mitad de el a precio ha de hauer el otro casado.

2911 L. 3. Titu. 4. lib. 3. Fuer. Los fructos sean comunes pagando el terrazgo de lauor, o planta hecha en heredad durante el matrimonio.

2912 L. 32. Tit. 11. Par. 4. Las expensas vtiles, o necessarias hechas en heredad dotal se paguen a el marido

2913 L. 1. Titul. 9. lib. 5. Reco. Los bienes de los casados se presumen Gananciales, si lo contrario no se prueua.

2914 L. 6. Tit. 4. libr. 3 Fuer. En el fructo que el vno de los casados tiene parte, tiene el otro sumitad.

2915 L. 1. Titu. 4. libr. 3. Fuer. L. 2. Titu. 9. lib. 5. Reco. Lo ganado y lo comprado es comun, lo donado proprio

2916 L. 2. Titu. 4. libr. 3. Fuer. L. 3. Titu. 9. lib. 5. Reco. La Herencia y Donacion es de a quien se da.

2917 L. 5. Titu. 9. lib. 5. Reco. El marido es libre administrador de todo lo Ganancial, y la Propriedad de lo aqui contenido sea del que lo gana y el fructo comun.

2918 Vtilidad de esta Lei, y Aplicacion a muchas Questiones.

2919 De mano de el marido ha la muger las ganancias.

2920 De la que adultera a el segundo marido.

2921 Replica y Respuesta.

2922 A quien se niega lo principal, se niega lo dependiente de ello.

2923 L. 11. Tit. 9. lib. 5. Reco. La pena de la muger no es mas priuilegiada que del hombre.

2924 L. 6. Ibid. Los bienes gananciales a ningun grauamen son subjectos.

2925 L. 7. Tit. 9. lib. 5. Rec. Lo que el Marido mandare a la muger no se le pague de sus bienes gananciales.

2926 L. 9. Ibid. Donde no hai ganancia no hai perdida.

2927 L. 8. Ibid. De que bienes le paga el dote que mandan los padres.

2928 L. 10. Ibid. Cada vno sea castigado por su culpa, y ninguno por la agena.

2929 Vtilidad y Aplicacion de esta Lei.
2930 L. 6. Titu. 6. libr. 3 Fuer. El lecho cotidiano es de el que embiuda.
2931 Vtilidad y nobleza de el Dote.
2932 Dote es masculino.
2933 Dote es lo que trae la muger.
2934 Si se da Retracto en la Venta hecha en Dote.
2935 Respuesta y Razon.
2936 La cosa Dotal sale dela familia por la venta.
2937 Arras y su materia.
2938 Error de el vulgo en las Arras.
2939 Quando se da elecion de joias, a Arras.
2940 Donas, o Vistas que son
2941 Porque deue el varon paga a la muger, y no al contrario.
2942 Iudic. c. 19. Leuit. c 18. y. 20.
2943 Resolucion de Dotes, y Arras, y Donas.
2944 Bienes Gananciales, y su Materia.
2945 Escrex en la Corona de Aragon se da a las Donzellas.
2946 Costumbre de Mejoras en diferentes Reinos.
2947 Hypoballon es en Griego la Mejora.
2948 Resolucion de el Matrimonio en compañia.
2949 Durante el Matrimonio no puede hauer Mejoras.
2950 Fuero de Portugal.

2951 Porque se puso el Prologo al fin de el libro.
2952 Efecto de este Prologo.
2953 Protestacion de el Autor a la Iglesia.
2954 Protestacion a el Rei, y su Consejo.
2955 De donde procede este libro, y el motiuo de publicarle.
2956 Act. 1. cap. La Ley de Dios tiene dos partes, Teorica y Practica.
2957 Objecto de este arte, y lo que professa enseñar.
2958 Objecto de este Libro.
2959 Differencia de el Arte a la Practica.
2960 Diuision de las partes de este Libro.

2961 Examen de esta Escriptura.
2962 La Suma mas copiosa que su Original.
2963 Efecto de las Anotaciones.
2964 Lo que se nota en cada Contracto.
2965 Composicion de los Contractos.
2966 Materia de el. 1. Libro.
2967 Materia de el. 2. Libro.
2968 En que consiste la sciencia perfecta de los Contractos.
2969 Materia de el. 3. Libro.
2970 Materia de el. 4. Libro.
2971 Vso vniuersal de este Libro para Repertorio
2972 Repertorios de el Derecho de el Reino.
2973 Inconuenientes de el Repertorio por Alfabeto.
2974 Dioscorides como tracto los Simples.
2975 La memoria es hija de la orden
2976 Synonymo que es.
2977 Como sirue este Libro de Repertorio.
2978 Vso doble de este Libro.
2979 Vso de este Arte para los Iuristas.
2980 En que consiste poner el Derecho en Arte.
2981 Vso para los Escriuanos.
2982 Estudio vano de aprender Notas.
2983 Vanidad de las Notas aprendidas.
2984 Efecto del Arte.
2985 Vso para los Mercaderes y Tractantes.
2986 Vso para los Confessores.
2987 El Penitente ha de ser discipulo y no maestro
2988 El Obispo da Orden, mas no la Sciencia.
2989 Efecto de las Sumas.
2990 Iuizio de las Sumas y fructo de ellas
2991 En quanto deuen ser tenidos los Escriptores.
2992 Nadie sabe lo que no aprendio.
2993 Vso para los Teologos.

2994 Inconueniente de no liquidar el Hecho.

2995 Iohan. c. 7. Nadie ha de ser juzgado sin ser oido.

2996 Cada vno juzga como quien es.

2997 Que credito se ha de dar a las opiniones.

2998 Remedio contra las opiniones rigurosas.