

34



P O R

EL DEAN, Y CABILDO DE
 la Santa Iglesia de Seuilla, como Ad-
 ministrador yniuersal de las ren-
 tas dezimales de aquel
 Arçobispado.

EN EL PLEYTO

C O N

El señor Marques de la Fuente, Con-
 de de Benaçuca, Gentilhombre de la
 Camara de su Magestad, y de
 su Consejo de Es-
 tado.

S O B R E

*Los diezmos, y primicias, que se adeudan en el termino
 de la Villa de Benaçuca.*



ANTES Dea ora se ha escrito papel, en que se ha procurado manifestar la justicia, que assiste al Cabildo, y pudieramos escusar el nueuo discurso, que se ha de hazer en este informe, si la parte

del señor Marques no huuiera hecho todo esfuerço en que este pleyto no se determine sin la adicion al memorial, que a su instancia ha hecho el Relator.

2 Y examinada, y reconocida, no solo no adelanta el señor Marques el derecho, en que pretende introducirse, sino que parece le ha puesto de peor calidad, dexando mas eficaz, y claro el que assiste al Cabildo.

3 Quien en su primer papel, *articulo 2. numer. 57.* ha hecho euidencia de que deue ser amparado en la possession de percibir, y cobrar los diezmos del territorio, y termino de Benaçuça, por tener la justificada, no solo con los testigos del señor Marques, y con los que se compulsaron del pleyto, que con el Abad de Oliuares se siguió en el Tribunal de la Nunciatura, *de quibus in memor. à num. 59. 88. 113. 115. 116.* sino tambien con la asistencia de derecho, y por hallarse Benaçuça en el distrito, y territorio del Arçobispado; y assimismo, porque contra los antecessores del señor Marques en lo indiuidual destos diezmos se han proueido en fauor del Cabildo las sentencias, y determinaciones de manutencion, *de quibus testantur Rot. post tract. Posth. de manut. decis. 211. per tot.*

4 Y aunque para vècer en este juyzio no necesitaua el Cabildo de otro fundamento, mas del que nace dicha decision, cuya cosa juzgada (por auer sido contra los antecessores) perjudica indisputablemente al señor Marques por la regla de la *l. ex contractu*

tractu. l. de vnoquoque. ff. de re iudicat. l. 1. §. Denuntiari. ff. de ventre inspici. Et diximus in nostra allegat. num. 72. Et comprobat Rota post tract. Posth. de manut. decis. 631.

5 A mayor abundamiento de la adición al memorial, resultan diferentes motiuos, que indisputablemente aseguran el derecho del Cabildo; y discutiendo en ellos, consta lo primero a numer. 75. que auiendo pretendido el Abad de Oliuares inquietar al Cabildo la posesion en que se halla, de percibir los diezmos del distrito, y termino de Benaçuca; y auiendose seguido vn pleyto muy dilatado, se proueyò auto en el año de 662. favorable al Cabildo; en que se le manutuvo en la posesion de percibir dichos diezmos.

6 Y esta determinacion tambien obsta al señor Marques; pues aunque no litigò en la causa, sin embargo, *cum fuisse prolata, super statu decimarum in contradictorio iudicio preiudicat; Et afficit omnes aequales ius habentes; Et intèdentes impugnare predictam possessionem, vt per text. in l. ingenuum. ff. de stat. homin. plene comprobat Nogueroi alleg. 38. ex num. 57. Rot. recent. part. 6. Et penes Rubeum tom. 8. decis. 44. ex num. 5. Et decis. 217. ex num. 4. Et in Vercellen. decimar. 15. Ianuarij 1646. relata à Dian. p. 8. fol. 453.*

7 Y acredita, que la posesion de percibir estos diezmos ha estado, y està de parte del Cabildo, pues siempre q̄ se le ha pretendido perturbar ha sido amparado, y defendido en ella; y aquella posesion, y la antigua siempre se juzga continuada; *vt diximus in predicta allegat. numer. 70. Et pulchre docuit Rota post tract. Posth. de manut. decis. 631. num. 5. cum seqq.* Y si entonces huuo motiuos suficientes para cõcederle el amparo; con mayor razon deue darsele en el estado presente, en que se la quiere perturbar el señor

ñor Marqués, *cum possessio eo acilius veniat manutene-
nenda stantibus similibus decretis, & sententijs, ut dixi-
mus in nostra alleg. n. 64.*

8 Lo segundo, tambien de dicha adición a nu-
mer. 73. *vers. I. & assimisimo certificamos*, resulta, que
los Contadores certifica, q̄ por los libros, y papeles,
que se hallan a su cargo en los Archiuos, y Contadu-
ria del Cabildo, se ajusta, y comprueba, que los diez-
mos que deuen pagar todas, y qualesquiera perso-
nas, que cogen frutos en el territorio, y termino de
la villa de Benaçuça, se arriendan, y comprehenden en
los arrendamientos, y hazimientos de las collaciones de
Santa Maria, San Pedro, y San Estacio de la Ciudad de
Sanlucar la Mayor, por ser termino dezimatorio de
aquella Ciudad el territorio, y termino de Benaçuça; y
que en esta forma se han administrado continuamente di-
chos diezmos, y en especial desde el año de 1561.

9 Esta certificacion no se ha impugnado por el
señor Marqués, segun lo certifica la adición al memo-
num. 17. ni pudiera hazerlo, porque se halla dada cō
su citacion a continuacion del despacho, y prouisiō
del Consejo, y juntamente viene legalizada, y com-
probada, que son las circunstancias, que aseguran
el credito que merece, *ut notant DD. in cap. 1. de fide.
instrum. Gonzalez glos. 64. per totam, Pareja de instru-
ment. edit. tit. 1. ref. 3. §. 1. ex num. 20. & §. 2. ex num.
51. & 55.*

10 Por ella expressamente se justifica: Lo pri-
mero, la possessio en que se halla el Cabildo de per-
cibir estos diezmos, pues los Contadores certifican
se arriendan, y comprehenden en los arrendamien-
tos, y hazimientos de rentas dezimales de las Parro-
quiales de Sanlucar la Mayor, cuyo derecho, y pos-
sesion, que disputablemente pertenece al Cabildo,
influye para que la manutencion aya de concederse

le en todos los individuos comprehendidos en los diezmos de aquellas colaciones, y Parroquiales, *ex plene congestis à Posth. obseruat. 73. ex numer. 67. & 154.*

11 Lo segundo se justifica, no solo la posesion, sino la antigüedad della, pues dicen los Contadores, que en esta conformidad se han administrado continuamente dichos diezmos en todo el tiempo de que hasta aora se han hallado libros, y papeles; y en especial desde el año de 1561. consideracion, que haze precisa la manutencion, por ser como es esta posesion de tiempo tan dilatado, *ex quo oritur præsumptio tituli, etiam quod ius aliquis resisteret. & etiã quod prædica essent in aliena Parochia, ut probatur in cap. 1. de præscript. in 6. & tenent D. Couar. pract. cap. 17. num. 6. vers. Secundo oportet, & ex alijs diximus in nostra alleg. ex n. 58.*

12 Lo tercero se justifica, q̄ el percibirse, y administrar se estos diezmos, es por la enüciatiua; ibi: *Por ser el territorio, y termino de Benaguaca termino diezmo: torio de dicha Ciudad de Sanlucar.*: de lo qual resulta asistirle al Cabildo la disposicion de derecho, que indisputablemente fauorece la percepcion de diezmos, que se causan en los predios, *intra territorium, & limites consistentes, ut probatur in cap. cum contingat, cap. cum in tua, de decimis, & plene cõprobat Posth. obseruat. 45. per tot. & in terminis Rot. post illius tract. in prædict. decis. 211.*

13 Lo quarto, resulta conuencida con toda euidencia la certificacion, ò testimonio de q̄ se ha valido el señor Marques, dado por Don Christoual de Leõ, *de quo in mem. n. 67.* pues cõvista de los papeles, y libros que se hallan en el Archiuo, se afirma, que en los hazimien tos de rentas de las Parroquiales de Sálucar se han incluido siempre por accessorios, y de

514
su territorio los diezmos de Benaçuca; y en concurso de ambas certificaciones, que parece se hallan encontradas, es preciso se aya de diferir a esta.

14. *Primo*, porque tiene mayor extensión, y especialidad, y es favorable al derecho de la Iglesia, y le sufraga la posesión de percibir estos diezmos, q̄ por la asistēcia de derecho, por testigos, y por decisiones tiene acreditada el Cabildo, *quibus titulis; Et dum producuntur duo instrumenta contraria semper preferatur illud cui suffragatur possessio super qua contenditur; ut originaliter placuit Bart. in l. 1. §. Non autem, num. 1. ff. de honor. poss. secund. tabull. Dec. in l. fin. num. 53. C. de edict. Div. Adrian. toll. Menoch. de adpisc. possess. remed. 4. ex n. 793. Et de arbi. rar. lib. 2. cas. 48. num. 10. Putens de f. 120. per tot. lib. 1. Petr. Barb. in l. 1. part. 2. ff. solut. matrim. Et alijs relatis Pareja de instrument. edit. tit. 7. ref. 5. ex n. 44. Et 60.*

15. *Secundo*, porque esta certificación es de afirmativa, cui multo magis est credendum, ex l. diem proferre, §. Si plures, vbi Gloss. verb. Consenserunt, Et communiter D.D. ff. de recept. arbitr. Bart. in l. 1. num. 6. ff. de ventr. inscipiend. Bald. in l. actor. num. 11. C. de probat. Mascard. lib. 1. conclus. 70. Et lib. 3. concl. 1364. Fulvius Pacian. de probat. lib. 1. cap. 36. Farin. in practi. tom. 2. lib. 3. tit. 7. q. 65. ex n. 200.

16. *Maxime*, en concurso de aquella que es de vna negatiua vaga, y que no excluye la existencia de otros libros, y papeles en que pudieſſe auer noticia de la forma que ha auido en la administracion, y cobrança destes diezmos; lo qual era preciso excluyese, *ut ei fides tribueretur; ut originaliter docuit Paulus Castres. in l. ultim. §. Doceri, num. 4. ff. ne quis eum, qui in ius vocatus vi eximat. Bart. in l. Titius, textores notab. 2. ff. de leg. 1. Et in l. fin. C. de reb. credit. Corn. cons. 210. ex n. 4. vol. 4. Pareja tit. 7. ref. 10. ex n. 77.*

Ter-

17 Tercio, por que aquella se diò el año de 661. sin vista de los libros del Archiuo, en tiempo que desde el año de 659. el dicho Don Christoual de Leon auia dexado de ser Cõtador de las Rêtas dezimales, y no pudo despues de tanto tiempo, y sin tener presentes los libros, certificar lo que auia passado en los hazimientos de rentas, tan atraßados, y antiguos: ni a cosa semejante deue diferirse, ni darse credito alguno, docet Baldo in l. ex his. num. 3. Cod. de testam. milit. Et conf. 248. numer. 5. lib. 1. Gratiano discept. 268. ex num. 34. Hermosill. ad Greg. in l. 9. tit. 1. gloss. 7. ex num. 30. part. 5. Castill. lib. 2. contr. cap. 16. ex num. 51. Pareja de instrum. edit. tit. 1. resol. 3. §. 3. ex n. 9.

18 Quarto, porque para darle aquella certificacion, no consta huuiesse precedido despacho del Cõsejo, ni citacion del Cabildo, lo qual era preciso, y necessario, ad effectum, de que pudiesse diferirse a ella, vt communiter notant DD. per text. in cap. fin. de fide instrum. Rot. recet. part. 2. decis. 258. Et coram Gregor. XV. decis. 469. n. 4. Et post tract. Cencijs de censib. decis. 84. Posth. de manut. obseru. 99. ex n. 7.

19. Eo maxime, siendo como es testimonio, ò certificacion de vna negatiua no coarçtada, en cuyo caso se haze mas precisa, y necessaria la citacion de la parte interessada, vt optimè dixit Rot. recent. Farin. p. 2. decis. 323. num. 4. ibi: Vterius Honusfrus pro eadem iustificacione produxit fidem Notarij attestantis, quod in libris Episcopatus non reperitur annotatus concursus, cui tamen Domini censuerunt fidem adhibendam non esse, fuit enim data lite pendente in Rota, Et pars citari debebat ad videndum fieri diligencias, Et alias non tenet, vt per Verall. decis. 265. part. 1. Videtur, quod etiam in partibus pro dicto concursu reperiendo in dictis libris pars esset citanda, Et à Notario referenti prestandum iuramentum, qua cum fuerint omissa videtur, quod dicti

No-

Notarij relationi non sit standum. Y lo mismo refiriendo muchas decisiones, con prueba; y sigue Parej de instrum. edit. tit. 7. ref. 10. ex n. 15.

20 Sin que pueda ser de embaraço el que esta certificacion se aya presentado despues del concluso el pleyto; pues si bien por el cap. cum dilectus 9. de fide instrum. y por la l. 34. tit. 16. part. 3. y por l. 6. tit. 11. lib. 3. Ordinament. se ordena, que los instrumetos ayã de presentarse ante conclusionem factam in causa; y siendo nueuamente hallados, se ayan de presentar cõ juramento, vt probatur in cap. Pastoralis, de exception. Et notauit Bart. in l. admonendi, numer. 4. ff. de iure iurand.

21 Sin embargo, respeto de que por la l. 10. tit. 17. lib. 4. Recopil. se deuen determinar los pleytos; la verdad sabida, tiene introducido la practica, que los instrumentos que son de eficacia, para el mejor conocimiento de la justicia, y derecho de las partes, se admitan, in quacumque parte Iudicij, Et absque iuramento, etiam post conclusum in causa, vt de praxi testatur D. Couarr. pract. cap. 20. n. 8. vers. Sed, et si hoc, a quien con otros refiere, y sigue Parej de instrum. edit. tit. 6. resol. 3. ex num. 31. Et 61. quien en el numer. 62. concluye, ibi:

22 Quis sententia libenter subscriuimus, maxime si post factam instrumentorum editionem, Et per Sententiam admissam litigatores nihil opposuerint, nec ab admissione reclamauerint. Todo lo qual ha sucedido en nuestro caso; pues sin embargo de estar concluso el pleyto, refiere la adicion al memorial, numer. 13. que el Consejo fue seruido de mandar se despachasse prouision al Cabildo para la compulsã de los papeles, de la qual hizo presentacion, vt apparet in predicta addit. numer. 16. Y auiendo se dado traslado al señor Marques, no dixo cosa alguna contra ellos, antes bien

con-

coneluye sin embargo, *ut apparet in predict. addition.*
num. 17.

23 Ni tampoco puede ser de embaraço el que esta certificacion se aya dado con relacion a libros, y papeles, que quedan en el Archiuo de la Iglesia de Sevilla, *quibus licet regulariter loquendo in fauorem Capituli non esset danda fides, ex l. instrumenta, l. rationes, l. exemplo, Cod. de probation. Et tenuit Rota recent. part. 5. Et penes Rubenm tom. 6. decis. 583. nu. 7. Tanaglio. decis. Rot. lib. 1. cap. 20. num. 12.*

24 Tamen, quando se hallan adminiculados, y asistidos de tantas circunstancias, como las que se han ponderado, que acreditan la posesion de cobrar estos diezmos en fauor del Cabildo; es indisputable, que hazen plena probança, *ita Gratian. discept. 310. num. 61. plenè Posth. de manuten. obseruat. 35. ex num. 29. Rot. post illius tractat. decis. 631. num. 3. doctè Capicio Lacro consult. 22. ex num. 12. versic. Quibus.*

25 Y esto procede con toda seguridad, quando, *ut in presenti*, es cierto que este Archiuo, su guarda, y custodia corre por mano, y quenta del Secretario; y demàs Capitulares nombrados por el Cabildo, *ut optimè considerauit Rota coram Merlin. decis. 154. nu. 4. Et notat Ferrenillus ad Buras. decis. 539. num. 9.*

26 No solo por lo que se ha referido deue ser el Cabildo mantenido, sino tambien porque su posesion se halla asistida de titulo, y priuilegio, *quò stante facilius est manutenenda cum semper titulus habeatur in consideratione, etiam in summarissimo possessorio, Et etiam quòd titulus sit solummodo coloratus, ut plenè comprobant Gratian. disceptat. 402. Riccio in collect. an. 3025. Posth. de manus. obseru. 71. ex num. 115. Rot. post illius tract. decis. 166. num. fin.*

27 Et quòd habeat titulum patet in predict. *Addit. num. 73.* donde se estiende el priuilegio, que en la

417
Era de 1296. le concedió el señor Rey Don Alfonso, en el qual se dize, ibi: *Damos, è otorgamos al Ar. çobispo, è al Cabildo de la Iglesia de Santa Maria de Sevilla, è à todos sus suçessores, todos los diezmos de todos los donadíos, que Nos damos à los Obispos, è à los Ricos homes, è à las Ordenes en Seuilla, è en todos sus terminos, è otrosi en Carmona, è en Arcos, que diezmen al Arçobispo, è al Cabildo de la Iglesia sobredicha, para siempre jamas, el diezmo, que deuen dar à las Iglesias por razon de estos donadíos, ellos, ò qualquier que los aya dellos, por canuo, ò por compra.*

28 Esta concession, y el titulo, que de ella nasce, es tan expreso, como manifiesta el contexto de las palabras del priuilegio, pues en él expressamente concede el señor Rey Don Alfonso al Cabildo los diezmos de todos los donadíos, aunque fuesen de las Ordenes, que se hallan en los terminos, y territorio del Arçobispado de Seuilla: y es tan firme, y seguro, quanto hablando de otros desta calidad, funda, y sigue *Rodrigo Suar. allegat. 28. per tot.* y tiene calificados la *Rot. part. 2. diuers. decis. 3. 1. 5. in recole. Etis à Peña decis. 560. 5. recentior. Farinat. part. 1. decis. 48. 5. in posthum. eiusdem Farin. part. 1. decis. 112. num. 13. ad med. plenè Sessè. decis. 162. tom. 2. D. Hieron. de Leon lib. 1. decis. 3.*

29 Y aunque se ha dicho por la parte del señor Marques, que su Magestad no pudo donar diezmos, que no le tocauan, esto viene a ser alegacion voluntaria, porque es cierto, y constante, que los señores Reyes por diferentes priuilegios de la Sede Apostolica, *de quibus testatur Historia, 5. prædict. DD. 5. decis. relat. num. anteced.* tienen todos los diezmos, que se causan en todos los Lugares, y distritos, que han sido de la Conquista de Moros, *quod etiam in puncto dixit Rot. in posthum. Farinat. decis. 202. part. 1. num. 4. ibi.*
Pla-

Placebat etiam aliquibus ex Dominis aliud motuum, nempe cum partes in quibus situm est territorium, de cuius decimatione agitur sint de recuperatis e manibus Maurorum intrare privilegium super integris decimis ab Urbano II. Regibus Hispaniarum concessum, Et à Rota sapius canonicatum.

30 Y fiendo suyos, y auiendolos adquirido por dichos priuilegios, iustamente pudieron transferirlos, y donarlos al Cabildo, ut optime fuit decisum 2. Iunii 1599. coram Pamphilo, cuya determinacion estiendo Sesse dict. decis. 162. num. 39. ibi: Et ijs stantibus minus est dubitandum de validitate donationis ipsius Regis, Et de illius potestate donandi has decimas Archiepiscopo, Et Capitulo, quia licet regulariter uti laicus non posset donare decimas spirituales, cap. dudum, de decim. Tamen aliud est dicendum in istis sibi donatis à Sede Apostolica, quas acquisiuit in bello, Et donare potuit, ut tradunt omnes in cap. dudum, de decim. Rebus. in tract. de decim. quest. 7. num. 13. vers. Ultimus casus. Roder. Suar. alleg. 28. Et de simili donatione Regis Castellæ facta Episcopo fuit dictam in causa Cameracensis iurisdictionis, Et in supradictis alijs causis Archiepiscopi, Et Capituli Valentini.

31 Lo mismo resuelve doctamente la decis. 560 de Peña, donde se califica, no solo la firmeza de semejantes donaciones, sino que se resuelve, que por ellas queda indisputablemente assegurada la intencion, y derecho de los Cabildos, ibi: Et deinde in donatione facta Episcopo, Et Capitulo Valentino, per Iacobum Aragonia, Et Valentia Regem, qui cum duas partes decimarum Regibus suis antecessoribus à Sede Apostolica concessarum donauerat Ecclesia Cathedrali, Et predicto Capitulo Valentino; satis videbatur de bono iure Archiepiscopi, Et Capituli constare ob predictam Regiam donationem. Et rursus infra, ibi: Nec est dubium quin ob do-

217
nationem dicatur fundata Archiepiscopi intentio respectu predictarum decimarum, cap. Audiam, de decim. ubi DD. fuit decisum in predicta Caurien. Vbi est sermo de decimis concessis Regibus Castella à Sede Apostolica, ex eo quod Provinciam à manibus, & tyrannide Sarracenorum ereptam in Christi libertatem reduxerunt, & deinde per eosdem Reges donatis Ecclesijs, quas pia donatione ubique locorum fundarunt.

32 Y hallandose, como se halla, tan acreditado, y asegurado el derecho, y titulo del Cabildo, qualquiera que pretenda destroncarle, é impugnarle la posesion, cuyo amparo ha pedido, tiene necesidad de manifestar otro titulo anterior, y eficaz, lo qual no ha hecho, ni haze el señor Marques, quien solo se ha valido de la venta que le otorgò en fauor de Iuan de Almanfa, à que hemos procurado satisfacer en nuestro primer informe, art. 3. ex. n. 78.

33 Y aora se añade, que sobre ser, como es, titulo posterior al dicho priuilegio (con el qual nunca puede tener competencia) no se ha justificado, que en aquel tiempo la Encomienda de Mures tuuiesse en Beñaçuça el derecho, y posesion de percibir los diezmos de su territorio, siendo, como es, de la obligacion del señor Marques el justificarlo, mayorméte hallandose el Cabildo en el estado presente, y de muchos años à esta parte en la posesion de percibirlos, quod optimè docuit Bart. in l. si sic 77. §. 1. ff. de legat. 1. Cancer. p. 3. var. cap. 13. ex num. 144. & in terminis decimarum fuit dictum in decis. 402. num. 4. p. 2. recent. ibi: Ideoque cum Archiepiscopus habeat fundatam suam intentionem, ut patet in supradietis, debet Magnus Magister, & Militia probare quod nunc, vel saltem de tempore concordia haberet aliquod ius, quod sibi fuisset præservatum, vel etiam, quod tribueret sibi decimarum Lessa antiquarum, & de quibus Archiepiscopus

pus nunquam percepisset decimas, deberet Militi probare utramque qualitatem, nempe quod locus de cuius decimatione agitur, tunc temporis esset de Lassa antiqua, & quod ex illa Archiepiscopus non percipiebat decimas, etenim quando qualitas est causa, quod quis obtineat debet precise probari, etiam quod in negativa consistat, cum tempus in hoc casu sit de substantia, eo magis stante moderno, statum contrario, ex quo de facili praesumitur in praesertim.

34. Quapropter, siendo dicha escritura de venta titulo posterior, y no auendosi justificado por el señor Marques los requisitos, de quibus supra, *de plenè diximus in nostra prima allegat. art. 3. ex num. 78.* nunca puede competir con el derecho que assiste al Cabildo, ni inquietarle la posesion antiquissima de percibir, y cobrar los diezmos del territorio, y termino de Benaçuça.

35. Y no puede ser de perjuizio la excepcion que se ha opuesto contra dicho priuilegio, alegando no estar en vfo, para lo qual se refieren los exemplares de los heredamientos de Villalva, Villalvilla, y Caxal, que se supone diezman al Comendador de la Encomienda de Seuilla, y no al Cabildo.

36. Porque ademas de que esta objecion se queda en terminos de vna alegacion voluntaria, lo cierto es, que la question presente no es sobre los diezmos de aquellos heredamientos, sino sobre los diezmos del territorio, y termino de Benaçuça; que por auer sido, como fueron, de conquista, pertenecieron à los señores Reyes, quienes los transfirieron por la donacion, y priuilegio referido en fauor del Cabildo, y este los ha possedido continuamente, segun lo testifican los testigos, y determinaciones, y hazimientos de rentas, *de quibus supra, & in nostra prima allegation.*

37 Y basta la conseruacion del priuilegio, y el que no se diga auerse perdido *per non usum*, el que se aya vsado dél, y poseidose qualquiera parte de las comprehendidas, *licet in totum eo non sit usum, quia magis attenditur causa possidendi, quam ipsa possessio, ut docuit Bart. in l. 1. §. Si quis hoc interdicto, num. 1. ff. de itiner. act. uq. priuat. Bald. in l. 1. C. de emancipat. liber. Marefcot. lib. 1. var. cap. 11. ex num. 27. Gratian. dist. cept. 415. ex num. 14. §. 46. Burat. decis. 572. numer. 12. Postb. de manut. obseru. 73. ex n. 165. D. Salgau. de Reg. prot. p. 3. cap. 10. ex n. 100. §. 141.*

38 Y es docta para el intento la *decis. 951. de Ser. apbin.* donde hablando de otros priuilegios de diezmos, dize, y resuelve la Rota, que siempre queda preexistente el derecho, y posesion de ello, satunque no esté obseruados en el todo. Lo mismo resuelve la *decis. 704. de Burat. ex n. 8. y Tambur. de iure Abbat. tom. 1. disp. 15. q. 18. n. 37.* figue, y comprueba la conclusión.

39 Y de auerse conseruado este priuilegio en la posesion tan antigua, como la que ha tenido, y tiene el Cabildo, percibiendo, y cobrando estos diezmos, resulta en su fauor otro derecho indisputable, no solo para el amparo de posesion, que pide, sino tambien para que à su tiempo aya de declararse fey suya la propiedad, pues con el transcurso de tanto tiempo de posesion, acreditada cõ priuilegio, y determinaciones, tiene adquirido, y prescripto el derecho de estos diezmos, *eti. smque à primordio*, huuiessen sido de la Encomienda de Mures, y se huuiessen transferido (*quod negatur*) en los antecessores del señor Marques, *ita expressè deciditur in cap. 1. de prescript. in 6. vbs communiter DD. §. Barbof. Tandur. res. sol. Benef. cap. 104. ex n. 3. tom. 1.*

40 Y en nuestro caso sobran todas estas confi-

deraciones, respecto de que Benaçuça se halla consistente en el territorio, y distrito del Arçobispado de Sevilla, lo qual se justifica. Lo primero, por la executoria, y determinaciõ, *de qua in prædict. decis. 211. post tract. Posth. de manus.*

41 Lo segundo, por la vista de ojos, *de qua in Addit. num. 105.* en la qual, aunque no lo ha estendido el Relator (si bien lo puede assegurar por constante) es llano, y consta, que Benaçuça se halla, no solo adyacente al Arçobispado, sino rodeado por todas partes de Lugares de aquella Diocesis, y en el territorio de Sanlucar la Mayor, y tan proximo a ella, que apenas dista cincuenta passos, y que no puede passarse a la Vicaria de Villanueva del Arriscal, que dista mas de vna legua, sin atrauefarse por la jurisdiccion, que era del Arçobispado, y oy pertenece al Abad de Oliuares por la Bula de ereccion de aquella Abadia, *ex quibus plene dicitur probatum esse de distrito, & territorio Archiepiscopatus, §. Insula, Instit. de rer. diuision. l. adeo, §. Insula, ff. de acquir. rer. domin. Bald. in l. Insula, ff. de iudic. Castr. in l. 1. ff. de acquir. possess. Gratian. discept. 918. ex num. 19. Rota coram Burat. decis. 578. & post tract. Posth. de manus en. decis. 310. & post tract. Tamburin. de iur. Abbat. decis. 47. & 74. & post tract. Tondut. de penson. decis. 10. & 11. Gratian. disceptat. 595. num. 4. vers. Quorum dispositio, plene Capicio Lafricon. sult. 22. ex num. 17. & per totam.*

42 Lo tercero, por la certificacion, *de qua sup. & in addit. al. memor. num. 73. ibi: Por ser termino dezmatario de dicha Ciudad el territorio, y termino de Benaçuça.* y en el a no solo deue tenerse presente, y por cierto lo decisiuo, *nempè,* el que los diezmos de Benaçuça se administran, y perciben por el Cabildo, con los de las Collaciones de Sanlucar, sino tambien la enunciatiuo, *hoc est,* el que sea su termino dezmatario,

rio, porque el instrumento, no solo haze plen a probançã para lo que decide, sino tambien para lo quã enuncia; eo *maximè*, quando lo enunciatiuo es de tiempo antiguo, y continuado, como lo testifica dicha certificacion, en que se refiere, auerse administrado continuamente los diezmos de Benaçuça en la forma referida desde el año de 1561. *ita expressè probatur, in cap. cum olim 19. de censibus; Sibi Glossa, verb. Patebat, S copiosè Barbof. in eius collectan. Rota recentior. part. 2. decis. 673. num. 7. S post tract. Tondut. de penson. d. decis. 10. ex num. 1. Parej. tit. 7. resol. 3. ex num. 4. Gratian. d. discept. 595. ex num. 6. Capicio Latino d. consult. 22. ex num. 10.*

41 Lo quarto, tambien se justifica, que Benaçuça es del distrito, y termino del Arçobispado por el testimonio, *de quo in Addit. num. 77.* en que conta, que el Abad de Oliuares, en virtud de la Bula de ereccion de la Santidad de Urbano Octauo, y en virtud de la executoria, que obtuuo *aprehendit la possession en el año passado de 1653. de la Iglesia, Capilla, y termino de Benaçuça, como anexo de las Iglesias de Sancti-car:* las quales, y dicho termino en lo juridicinal se dismembraron del Arçobispado, y el mismo hecho de dismembrarse, y eximirse, y auerse aprehedido dicha possession, presupone, que antecedentemente era del Arçobispado, *ut tenuit Rot. recentior. part. 1. decis. 119. num. 4. S post tract. Tambur. decis. 20. num. 4. S per text. in cap. cum Episcopus, de offic. Ordinar. in 6. notant ibidem D.D. S in Clement. frequens, de excessib. Pralator. S in Clementin. 2. de privileg. S tenuit Rot. coram Barat. decis. 578. S post tractat. Tamb. d. decis. 47. num. 5. S decis. 74. n. 14.*

44 Sin que pueda enturbiarse la fee deste testimonio con la querella dada por el señor Marques, *te quam Addit. num. 78.* porque assi dicha querella, es

mo todas las demás excepciones deducidas por parte del señor Marques, y del Fiscal de Villanueva del Ariscal, en el pleyto que han seguido contra el Abad de Oliuares, sobre la jurisdiccion espiritual, y Eclesiastica de Benaçuça, quedaron reprobadas por el Nuncio de su Santidad, quien sin embargo de ellas, y estimando no solo la dismembracion, sino la possession antecedente, y subsequente, procedió a dar auto de manutencion en fauor del Abad de Oliuares.

45 Y auiendo quedado, como quedò reprobado, no puede boluerte a insistir en la misma excepciò, *ut probatur in l. Lucius, ff. de his qui notant. infam. l. 1. C. si ex falsis instrument. cap. dilectus, de ordin. cognit. Et expressius in cap. suborta, de sent. Et re indic.*

46 *Per qua iura constantè affirmat Felin. in cap. quoniam contra, num. 4. de probation. Casador. decis. 8. num. 6. de rescript. Rot. decis. 2. eodem titul. in nouissim. Paul. Emil. decis. 21. num. 4. part. 1. Rebus. in i. mulieres 12. §. Reus, vers. Improbare, Et vers. Reprobare, ff. de verbor. significat. D. Valençuel. cons. 92. ex numer. 38. Scobar de puritat. part. 1. quæst. 13. §. 3. ex num. 26. Quod instrumenta, siue exceptiones in iudicio producta, Et per sententiam tacitè, siue expressè reprobata, inefficaces manent, quoad fidem, Et non probant, neque in alio iudicio, neque coram eodemmet Iudice, neque inter easdem, aut dissimiles personas, neque circa eandem rem produci, nec compulsari valent, ad vtilem effectum, quia cum sint reiecta in vno iudicio, Et victa non poterunt prodesse in alio, in quo eosdem pati defectus est necesse, idem tenent D. Christoual de Paz de tenuta, cap. 32. a num. 28. Noguer. allegat. 27. ex num. 23. Parej. titul. 7. resol. 12. ex num. 12.*

47 Sin que a esto firua de embaraço el dezirse, que el Auto del Nuncio quedò suspendido por la apelacion, que se difirió en cumplimiento del Auto de

fuerça proueydo por los señores del Real Consejo: porque el Auto, ò sentençia, *quantumuis ab ea sit appellatum*, tiene la presuncion de ser justificada, *cap. Bona memoria 23. de election. cap. in presentia 6. de renuntiat. cap. sicut 16. de re iudicata*, y conserua este, y otros efectos, *etiam post appellationem, ut docet Iamoli. in d. cap. in presentia, Bald. in l. si instituta, §. de inofficioso, ff. de inofficioso testament. Menoch. de praesumption. lib. 2. praesumpt. 67. num. 45.* Y hallandote afsistida de esta presuncion, parece preciso afirmar deue conseruarla con todos sus efectos, mientras en Tribunal superior otra cosa no se prouea: y asì respecto de que por dicho Auto se reprobò, no solo la querrela, sino tambien las otras excepciones deducidas por el señor Marques, no ay razon para que nueuamente se insista en ella.

48 Lo quinto, se prueba la existencia de Benaçuça en el territorio, y termino del Arçobispado, y el ser anexo de las Parroquiales de Sanlucar, cõn las partidas de los libros, y testigos, *de quibus in praedicta Addit. à num. 84. cum seqq.* en que concluyentemente se ajusta, que los vezinos de Benaçuça han sido feligreses de las Parroquiales de Sanlucar, donde se les han administrado los Santos Sacramentos, y han acudido à cumplir con el precepto de la Iglesia, y se han hecho los Bautismos, casamientos, y entierros, y otros actos de jurisdiccion Eclesiastica, *qua omnia optimè considerauit Rot. post tract. Tondut. de pension. decis. 10. num. 12. & decis. 11. ex num. 8. & post tract. Tamburin. de iure Abbat. decis. 74. ex nu. 11. & meliùs Gratian. discept. 595. ex num. 10. ibi: Quibus additur exercitium iurisdictionis spiritualis, quam exercuit Rector ab annis 45. & amplius in habitantibus huiusmodi Molendina administrando eis Sacramenta Extremam unctionem, & Sanctissimam Eucharistiam, tam tempore Pas-*

Paschatis, quàm infirmitatis, paruos baptigando, mortuos sepeliendo, cum alijs similibus actibus, de quibus in summario ex num. 7. & 8. per quos actus iurisdictionis probantur consines, Felin. in cap. cum causam 13. in fine, de probation. Bald. cons. 420. lib. 1. quod est duplicatum cons. 468. lib. 3. & triplicatum cons. 445. lib. 5. idem Bald. in l. data opera, C. qui accusar. non poss. Innocent. in cap. cum ad Sedem, num. 4. de restitut. spoliat. Lasso cons. 166. lib. 4. Alexand. cons. 23. lib. 5. Aretin. cons. 42. nu. 1. in fin. Praesertim cum testes deponant de actu matrimonij, qui actus non potest exerceri ab alio, quam à Pa. o-cho, iuxta Concil. Tridentin. session. 24. de reformation. cap. 1.

49 Y no puede enturbiarse el credito destes instrumentos, y papeles, *ex eo*, de que se ayan compullado de otro pleyto, nempè del que se figuò con dicho Abad; porque si bien en lo regular, lo actuado en vn juizio no cõstituye probança en otro, *vt docuit Bart. per text. in l. 2. ex num. 12. Cod. de edend. & in l. 2. §. Hoc edicto, ff. de vi bonor. raptor. & in l. naturaliter, §. Nihil commune, num. 32. ff. de acquirend. possess. Capic. Latr. consultat. 16. ex num. 16. Noguerol. allegat. 25. ex numer. 298.*

50 Tamen, esto solo se entiende, respecto de los autos, que son correspondientes a lo ordinatorio del juizio, no empero respecto de los que miran a lo decisiuo, como lo son las deposiciones, y instrumentos, pues estas siempre, como se compulsen de *mandato Iudicis*, & *parte citata*, constituyen plena probança en el juizio en que se presentan, y reproducen, *vt magistratraliter docuit Bart. in d. l. 2. num. 6. C. de edend. Paz de tenut. d. cap. 32. ex num. 10. plènè Parej. de instrumen. edition. titul. 7. resolut. 12. ex num. 8. quicn ex num. 19.* dize, que esto procede con toda seguridad quando, como en el caso presente, huuo auto, ò determinacion
fa-

fauorable à semejantes instrumentos, y deposiciones, como la obtuuo el Abad de Oliuares en el Auto de manutencion, y amparo, y refiere a *D. Iuan de Escob. de puritat. quest. 13. §. 2. per tot.* donde exorna copiosamente la conclusion; y la prueba formalmente el *cap. fin. de except. in 6.* que refiere con otros *D. Valenc. conf. 68. ex num. 44.*

51 Lo sexto; se prueba tambien la existencia de Benaçuça *intra limites predicti Archiepiscopatus*, por auerse percibido, y cobrado los diezmos de aquel territorio continuamente por el Cabildo, como lo determina formalmente el *cap. cum olim 19. de censib.* donde resolviendose la conclusion, se abomina la negatiua de la existencia, *intra limites*, con aque llas palabras, ibi: *Absonum erat praterea, ut negaret illam Ecclesiam in sua Diocesi constitutam, super quam instrumenta pradeccessoris tui ostendebant in iure Monasterio fuisse concessa, per qua Episcopale ius petebat expressè.*

52 Por ellas la Santidad de *Inocencio Tercero*, que es el Autor de esta decretal, le pareció cosa muy dissonante, y sin fundamento, que el Abad de *Lunz*, con quien era la controuersia de aquel pleyto, negasse, que su Monasterio estaua en la Diocesi *Augustense*, siendo así, que por instrumento, y testigos constaua la percepciõ de diezmos; por lo qual, y por la misma razon el *Abad Panormit. in predict. cap. numer. 3.* dize, que es buen modo de probar, que vna Iglesia está *intra Diocesim* del Obispo, si cobra della los diezmos, y derechos Episcopales, ibi: *Secundo notatur, quod ex quo Ecclesia respondet Episcopo de Episcopali bus videtur, quod sit in sua Diocesi, Et nota bene istum modum probandi Ecclesiam esse in Diocesi, Et facit bene caput. 1. supra de Religios. Domib. Et ista videntur conuertibilia Ecclesia est in Diocesi, ergo tenetur de Episco*

palibus, & è conuerso, idem Abb. cons. 62. num. 13. lib. 2. & in cap. 1. de Relig. Domib. n. 3. ubi Innocent.
 53 Lo septimo, y vltimo, que acredita esta existencia, es la disposicion de derecho, en la qual es constante, que qualquiera territorio se presume ser de alguna Diocesis; *cap. omnes Basilica 16. q. 7. cap. cum persona, de privileg. in 6. Felin. in cap. graue, num. 2. de offic. indic. Ordin. Rot. post tract. Tamb. decis. 47. ex n. 1. & decis. 74.*

54 Y hallandose, como se halla, el Cabildo de Seuilla con la prerrogatiua; y ventaja de tan precisos fundamentos, que acreditan la existencia de Benaçuca, *intra limites prædicti Archiepiscopatus*, y fundando, como indisputablemente funda de derecho en la percepcion de sus diezmos, y hallandose juntamente con la posesion especial de percibir, y cobrarlos; ni tenia necesidad para vencer en el articulo presente de el priuilegio, concedido por el señor Rey D. Alfonso, *de quo supra à num.* ni de otro derecho peculiar, ni tampoco puede dexar de concederle la manutencion, que ha pedido, pues para ella tiene todas las qualidades, *de quibus plene Posth. obseru. 45. per tot. Gratian. d. discept. 595. Rot. p. 2. recent. Farin. decis. 402.* donde aprueba, y califica este discurso en fauor del señor Arçobispo de Toledo en otra causa decimal contra la Orden de Calatrava, *& idem tenet Marefcot. lib. 1. var. cap. 11. ex nu. 13. Beltramin. ad Greg. XV. decis. 312. n. fin.*

55 No puede impedirse esta manutencion con pretexto de las deposiciones, que à instancia del señor Marques se han estendido en la nueva *addicion à num. 18. & 51.* para probar, que la Villa de Benaçuca, con todo su termino, y jurisdiccion, està en el territorio, y termino de las Ordenes, y separada de la de Seuilla, y su Arçobispado; ni tampoco con pretexto

de las visitas, escrituras, y demas partidas de libros de bautizados, casamientos, y entierros, *de quibus à num. 33. vsque ad 50.* en que se pretède justificar, que Benaçuça en lo espiritual es anexo de la Vicaria de Villanueva del Ariscal.

56 Porque se satisface. Lo primero, considerando, que todas estas deposiciones, y papeles se presentaron en el pleyto que se siguiò en el Tribunal de la Nunciatura con el Abad de Oliuares, en que huuo auto de manutencion, y se desestimaron; y auiendo lo quedado en aquel juicio, no ay razon para que en este se aya de hazer estimacion dellos, *ex his que supra diximus num.*

57 Lo segundo, porque la razon generica en que todos estos testigos fundan sus deposiciones, es en dezir, ibi: *Que saben, y han visto, que la Villa de Benaçuça, con todo su termino, y jurisdiccion, està en el territorio, y termino de las Ordenes, y separada de la de Sevilla, y su Arçobispado, y que jamàs ha estado, ni al presente està sugeta à la jurisdiccion espiritual de Sevilla, sino à la Orden de Santiago, y su Mesa Maestral, y que el Cura de Villanueva del Ariscal administra los Santos Sacramentos en Benaçuça, y celebra las amonestaciones, desposorios, velaciones, bautismos, y entierros, sobre lo qual algunos pretenden concluir la inmemorial.*

58 Y esta razon no es eficaz; porque segun se ajusta del contexto de la *decis. 2. 1. 1. post tract. Postb. de manut.* el pleyto sobre la percepcion de los diezmos de Benaçuça se determinò en la Rora en fauor del Cabildo, y contra los antecessores del señor Marques en el año passado de 626. y en ella se haze mencion, que el Cabildo, assi ante el Ordinario de Sevilla, como ante el Nuncio de su Santidad (en cuyos Tribunales fue mantenido) no solo auia probado la posesiõ especial de percibir, y cobrar estos diez-

mos,

mos, sino tambien el que Benaçuça, y su termino se halla consistente dentro de los limites, y distrito de dicho Arçobispado; y por esto dixo la Rota, que el Cabildo fundaua de derecho en la percepciõ, como administrador vniuersal de las rentas dezimales.

59 Y siendo, como es, tan antiguo el litigio, en que por incidencia se ha questionado, si Benaçuça se halla, ò no dentro del distrito del Arçobispado, era necessario, que estos testigos, que se arrojan à impugnarlo, depusieran de tiempo antecedente à la introduccion del pleyto, sobre que cayò la resolucion de la Rota, *quòd sub ductò tempore illius litis*, tuuiesen la edad correspondiua, y necessaria; y nada de esto se concluye, ni puede, porque excluido el tiempo de dicho pleyto, tenian los testigos muy cortas edades para saber, y hazer juicio de si Benaçuça està dentro, ò fuera del territorio del Arçobispado, *quo stante nulla fides, illis tribuenda, vt docet Abb. in capit. licet ex quadam, num. 3. de testib. Ancharran. ibidem, num. 5. Decius. conf. 82. Caput aquens. decis. 413. p. 2. Gregor. XV. decis. 325. 382. 517. n. 16. Merlin. decis. 637. n. 1.*

60 No solo se necesitaua de que dichos testigos depusiesen en la forma referida, sino que tambien era preciso asignassen limites, y distrito à Benaçuça, separados, y distintos de los del Arçobispado de Seuilla; porque como el territorio no es otra cosa, *quam certum terræ interuallum certis finibus, veluti Cancellis quibusdam septum, 5 iurisdictione munitum, vt post Zauarellam, 5 alios tradit Felin. in cap. Rodulphus num. 15. de rescript. Rot. in recollet. à Peña decis. 386. num. 3.* es necesario, que connoticia formal los deslinden, y declaren los testigos, y que para justificarlo, se presentasse algun privilegio, ò instrumento, *vt optime dixit Rota post tract. Tambur. decis. 46. ex num. 4.*

154
61 Y nada de esto dicen; y la vnica razon que dan para persuadir la separacion, y distincion es, que los Arçobispos, ni el Cabildo de Seuilla no han exercido, ni exercen la jurisdiccion, lo qual es cierto, *vt supra diximus num.*

62 Y aun quando fuera cierto, *inde non insertur*, que Benaçuça no estê dentro de la Diocelis de Seuilla, *cum loca etiam exempta licet in eis non exerceatur iurisdicctio, semper dicantur esse intra Diocesim, quia aliud est esse in Diocesi, & aliud esse de Diocesi, vt probat textus in cap. cum Episcopus, & ibi DD. de offic. Ordinar. in 6. cap. 2. de constit. eodem lib. Felin. in cap. Graues, num. 2. de offic. Ordinar. Abb. in cap. Apostolica, num. 3. de donation. Ancharran. in cap. Postulasti, num. 45. de foro competent. docet Rot. post tract. Tamburin. decis. 46. ex num. 4. & decis. 55. ex num. 3.*

63 Y no puede, ni deue diferirse a deposiciones en que los testigos no assignan razon eficaz, y concluyente, *vt probat text. in S. Licet, in Authent. de testibus, & per text. in leg. solam, Cod. e. de mortal. lo enseñan Bald. ibidem, que dize: Nota, quod in testibus in tantum attendi debet redditio rationis, vt si ratio fuerit bona, & concludens probet ipse testis, etiam quod eius dictum non concludat: & e contra, si dictum bene concludat, & ratio non, vel sit inepta corrumpit omnino tale dictum, & sic a ratione dictum testis pender, & per illam restringitur, ampliatur, declaratur, vel destruitur. Idem plene comprobabat Farinac. de testibus, quest. 70. per tot. & precipue a num. 10. el qual en el num. 8. dize, que en caso semejante los testigos no solo no hazê prueba, pero ni presumpcion, ni indicio, *patetbre Merlin. decis. 32. ex num. 9. & decis. 637.**

64 Lo qual se haze indubitado en la materia de confines, y prueba de territorio, en que los testigos, *etiam non interrogati tenentur reddere rationem veram,*

3
 Et concludent eum, et originaliter docet Bald. in cap. cum
 causam, num. 20. de testibus, Et ibidem Felin. Mascard.
 de probation. conclus. 1369. num. 5. Et 36. Farinac. d.
 quest. 70. num. 71. Rot. post tract. Tamburin. decis. 71.
 ex nu. 12. Lezan. consult. 45. y tambien lo dixo Bald.
 en el conf. 286. num. 3. lib. 2.

65 Y tan lexos se halla de que pueda diferir
 se à ellas, ni à la razon que assignan, que antes en lo
 que refieren de ser Benaçuça termino separado, y
 distinto, y no del Arçobispado, tienen su mayor con-
 uencimiento, pues como se ha dicho *supr. en la decis.*
de la Rota 211. post tract. Posth. quedò calificado, q̄
 Benaçuça se halla dentro del termino del Arçobis-
 pado de Seuilla, y quèrerse arrojar à deponer lo con-
 trario, de lo que tanto tiempo ha quedado resuelto,
 y determinado, es proceder con suposicion, y false-
 dad, que influye, no solo en aquello, sino tambien en
 todo lo demas, que refieren, y estienden, *quia testibus*
in parte falsis, Et convictis, in nihilo debet fides adhibe-
ri, ex doctrina Bald. in l. fin. num. 18. C. de edict. Diu.
Adrian. tollend. Abb. in cap. ex litteris, Et ibi Felin. n.
15. de fide instrument. Et cum alijs Farinat. de testib. q.
67. ex num. III.

66 *Quibus accedit*, lo q̄ resulta de la planta, vis-
 ta de ojos, y deposiciones de testigos, y partidas de li-
 bros, *de quibus supra à num.* en que concluyente-
 mente se justifica todo lo contrario de lo que con te-
 meridad deponen los testigos del señor Marques, los
 quales no pueden competir con aquellos.

67 *Tum*, por la eficacia de lo determinado en
 dicha decision, *ut in simili dixit Rot. post tract. Tamb.*
decis. 45. Tum etiam, porque tienen à su favor la pre-
 sumpcion de derecho, *nempè quod locus de Benaçuça,*
sit de aliqua Diocesi, consideracion que doctamente
 hizo la Rota en otra causa, *post tract. Tamb. decis. 46.*

num. 2. *Tum etiam*, porque sus deposiciones se hallã administradas con actos de exercicio de jurisdicció, *quod dixit Rota, ubi proxime, & post tract. Tondut. de pension. decis. 10. num. 13. & decis. 11. n. 8.*

68 Y finalmente, porque la inmemorial a que han querido estenderse, queda destruida, y conuenci- da cõ tantos, y tã repetidos actos de jurisdiccion, como los que se han compulsado por el Cabildo, *de quibus per extensum in Addition. ad memor. num. 84. Ex quibus omnino, & sine dubio immemoralis eueritur, ut docuit Rota post tractat. Tondut. d. decis. 11. num. 8. ibi: Attamen, quia pro parte D. Archiepiscopi iustificatur plures actus iurisdictionales in Castris controverfis ab eo eiusque antecessoribus exerciti: Exinde sine dubio immemoralis eueritur, quia de essentia requirit, quod nihil unquam dictum, aut auditum fuerit in contrarium, ut dicit Gregor. XV. decis. 51. num. 3. & 4. Addent. litter. B. Rota in recent. decis. 284. num. 7. part. 2. & coram Merlin. decis. 554. num. 3. Quatenus autem predicti testis Archidiaconi ausi fuerint contrarium affirmare, vel convincuntur mendaces, vel saltem deteguntur non bene informati, quod sufficit ad excludendam ex eis immemorialem, ut recte in his terminis respon. lit. Rota coram Gregor. XV. decis. 325. ex num. 18. doctè Tondut. resol. Benefic. part. 1. cap. 104. n. 13.*

69 *Quando absque veri praiudicio*, estas deposiciones no padecieran los defectos referidos, y tuvieran la razon mas eficaz, y concluyente; *adhuc*, no podian influir para la question deste pleyto, en que únicamente se controuierte el derecho, y possession de percibir los diezmos, y no se questiona la exempció, y jurisdiccion de Benaçuça *cum alio Episcopo, vel Parrocho, qui prætendat locum de Benaçuça esse intra limites sue Diocesis, vel Parochia. Quapropter*, para percibirlos, solo se deue atender a quien los aya cobrado, y

pol-

posseido. Y no se deve hazer estimacion sobre quien aya exercido la jurisdiccion espiritual, y administrado los Sacramentos, y celebrado los entierros, pues de esto no se infiere el que precisamente ayan de pertenecer los diezmos al dueño de la jurisdiccion, como doctamente lo considera *Gratian. discept. 595. num. 24.* y es magistral la *decis. 247. part. 2. recentior. Farin.* donde hablando de otra causa semejante, resuelve la *Rota*, ibi:

70. *Dominici censuerunt non constare tenutam Montis Maioris esse intra limites Parochia Montis Libertorum ad effectum, quod illius Parochus dicatur habere intentionem fundatam in decimis illius tenutae, quae percipiuntur à Rectoribus Ecclesiarum ruralium, nam cum dicti Rectores sint in possessione longissima quadraginta annorum percipienti dictas decimas, ut patet ex testibus Rectoris Parochus Montis Libertorum debet plene, & concludenter ostendere dictam tenutam esse intra limites suae Parochiae, l. cum qui, ff. de probatione. & in terminis est consilium Bertrandi 350. per tot. volum. 2. part. 1. Quod non probavit dictus Parochus, quia licet deducat plures testes ad probandum, quod tenuta Montis Maioris sit de limitibus iurisdictionalibus Castri Montis Libertorum, & quod ipse administravit Sacramenta Pastoribus, & alijs aduentitijs in dicta tenuta, & quod ex eadem tenuta sepeliuit mortuos, tamen haec probatio ad effectum de quo agitur non suffragatur, quia non bene inferitur à limitibus iurisdictionalibus, ad decimas rorales, in quibus versatur. Hostiensis in cap. super eo, num. 3. & in l. 1. de Parochijs, & in cap. quærimonia, num. 2. & ubi etiam Butcius, num. 6. de iure Patronat. & fuit dictum in Pacem decimar. del Hebrero, 9. Ianuary 1601. Y lo mismo acredita la *Rota* en la *decis. 380. ex num. 3. tom. 5. de Paul. Rub. & in posthum. Farin. part. 1. decis. 270. num. 1. & coram Coccin. decis. 16. ex num. 1.**

71 Yaunque algunas vezes es eficaz, y valido el argumento que nace del exercicio de la jurisdiccion espiritual al derecho de percibir los diezmos, *vt docuit Bald. in l. nulli 28. num. 13. Cod. de Episcop. & Clerico: Felin. in cap. quia iudicante, n. 6. de prescript. Franco Marco decis. 352. ex num. 2. p. 2.* Esto tiene diferentes inteligencias muy propias de nuestro pleyto.

72 La primera es, que solo procede en duda, y quando no consta Real, y efectiuamente por quien se ayan percibido los diezmos; porque si cõstare, entonces cessa la duda, y preualece la percepciõ, *ita Rot. ad decis. 247. nu. 2. & decis. 380. à num. 6. tom. 5. penes Robeum,* y en esta forma discurre, y sigue la regla *Gratian. d. discept. 595. ex num. 8.* y lo explica la misma *Rota coram Coccin. in recollectis ab eo, decis. 35. ibi: Volui particulariter dubitare an probetur locum del Hebreros esse intra limites Ecclesie Pacens. & Domini affirmatiuam fuerunt aplexi, licet enim regulariter non inferatur a limitibus territorij ad decimatorios: Hoc tamen procedit in dubio, sed secus est in presenti casu, ubi testes in sum. num. 2. probant territorium Pacen. esse decimatorium Episcopi & Capituli.*

73 Y la razon desto nace, porque con la possession que assiste al Ecclesiastico de percibir, y cobrar los diezmos, y mas siendo quadragenaria con titulo *saltem* putatiuo, adquiere, y prescribe el derecho de percibirlos, *etiam* de los predios, que consta son de otra Iglesia, y Parroquia, *vt est text. expressus in cap. 1. de prescription. in 6. ubi communiter. B. D. Tond. resol. Benefic. tom. 1. cap. 104. num. 6.* Y si en los predios, que con toda euidencia se ajusta hallarse *intra limites alterius Ecclesie, vel Parochie,* puec e la possession longeuua, y titulada atribuir el derecho de percibir los diezmos; mucho mejor se avrá de practicar, y admitir en nuef-

15
 nuestro caso, en que sobre la posesion antiquissima, y executoriada, que vnicamente tiene el Cabildo de percibir los diezmos de Benaçuça, no solo se pone en duda los limites jurisdiccionales, sino que tiene la calificacion de hallarse Benaçuça *intra Diocesim Hispalensem*.

74 La segunda inteligencia que tiene el argumento, es quando se cuestiona el derecho, y posesion de los diezmos con otro Paroco, que pretenda pertenecerle con el pretexto de hallarse los predios dentro de los limites de su Parroquia; pero quando como en el caso presente, *alius Parochus non est in causa*, sino que vnicamente la controuersia es con el Señor Marques, *nunc*, no puede proceder el argumento, *vt tenet Gratian. de script. 595. ex num. 21.* donde despues de auer en el n. 8. propuesto la dificultad de que vale el argumento, *a limitibus territorij ad limites Parochiales, & decimariorum*; y defendiendo el derecho de la Iglesia, que tenia la posesion de percibir los diezmos, dize, *ibi: Unde cum Ecclesia Sacramentalis non pretendat huiusmodi decimas, & Ecclesia nostra habeat consuetudinem illas percipiendi a Parochianis, & caeteris, qui recipiunt alibi Sacramenta; merito intentio Rectoris dicitur fundata ex assistentia iuris communis, cap. fin. de Parochijs, cap. 1. de prescript. in 6. & ita ex predictis fuit decesum per Rot. in huiusmodi causa Reatina decimar. coram Valdo 5. Decembris 1616. preteritum, quia neque agitur contra alium Parochum, qui sit in causa, & ideo non est quaestio de finibus principaliter, sed tantum incidenter ad effectum decimarum.*

75 Ya esto mismo alude lo que dexo dicho d. n. 8. *ibi: Maxime, quando in uno territorio nulla adesse alia Ecclesia Parochialis.* Y en la misma forma lo entendiendo la Rot. d. decis. 380. num. 7. penes Rub. tom. 5. *ibi:*

Et id demum procederet si clarum esset Ecclesiam esse Pa-
rochiale. Et solum dubitaretur ad quos usque limites
extenderetur iurisdictio spiritualis: tunc enim licitum es-
set arguere a limitibus iurisdictionalibus ad decimato-
rios.

76 A todo lo dicho se añade vn discurso, que en
la disposicion de derecho es preciso, y eficaz y se pro-
pone, arguyendo, *in hunc modum*: ò el señor Marques
quiere que Benaçuça, y su termino esté *intra limites*
Archiepiscopatus Hispalens, y que sea anexo de las Pa-
rroquiales a Sanlucar, ò quiere hazerlo dudoso con
la pretension de que sea anexo de la Vicaria de Villa-
nuca del Ariscal.

77 Si confiesa, como deve, que Benaçuça es ane-
xo de dichas Parroquiales, y que está dentro del Ar-
çobispado; es preciso confiese, y reconoçca al Cabil-
do el derecho de percibir, y cobrar sus diezmos por
ser como es el Administrador vniversal dellos, *ut di-
xit Rot. in præd. decis. 21 in post tract. Postib. Et in Hisp-
pal. decimarum relat. a Dian. p. 9. fol. 389. Et part. 1. o. lib.
fol. 454.*

78 Si pretende hazer dudosa la materia, que es
lo mas fuerte, que puede auerse discurrido en su de-
fensa, en estos terminos, la comú escuela de los DD.
fundando en la disposicion expresa del *cap. quoniam*
13. de decim. reconoce, q los diezmos q se causan en
territorio, *de quo dubitatur intra cuius Parochie limites*
existat, ò se acrecen, y pertenecē al Obispo Diocesano
quien lo puede repartir, a quien mejor le pareciere, ò
pertenecen a las Parroquias mas cercanas, y adyacen-
tes al territorio, *ut a Basilio de matrim. lib. 5. cap. 13. §.*
3. n. 21. Moneta de decim. cap. 7. n. 9. Azor. inst. moral.
p. 1. lib. 7. cap. 25. q. 9. vers. Deinde, Barbosa in collect. ad
d. cap. quoniam, num. 5. Rot. in posthum. Farin. p. 1. decis.
202. n. 3.

79 Si los diezmos han pertenecido al Arçobispo de Sevilla, *ex eo quia oppidum de Benaçuça, & eius termini, & pradæ in aliqua certa Parochia non sunt*, juntamente puede dezir el Cabildo, que en el tiempo presente le tocan, y pertenecen por el titulo de Administrador vniuersal; pues el Arçobispo por la disposicion del texto *in d. cap. quoniam*, pudo auer los repartido entre los participes en diezmos, *vt comprobatur Barbof. vbi proxime num. 4.* y se presume auer los aplicado; pues como se ha dicho, y consta de testigos, e instrumentos, siempre los ha percibido, y cobrado el Cabildo. De cuya percepcion tan antigüa, y calificada nace en su fauor vn titulo firme, y seguro, que le acredita el derecho para la percepcion *in futurum*, *vt optime in terminis tenuit Rota in recollectis à Coccino decis. 485. per totam*, y por este titulo, y posesion exclu- ye indisputablemente al señor Marqués:

80 Sino pertenecieron al Arçobispo, y se acrecieron a las Parroquiales mas circunvezinas, y proximas, *ex eo*, de ignorarse, y estar dudoso, *sub qua Parochia sit locus de Benaçuça, & quis sit illius territorij verus Parochus*. En este caso tampoco puede pretenderlos el señor Marqués, porque sobre ser secular, y pretenderlos por el titulo de la venta otorgada a fauor de Iuan de Almanza, le falta la cura de almas, qualidad intrinseca, y precisa para incluirse en la percepcion, *etiam*, aun quando entrasse a pretenderlos por titulo de Comendador, que no haze, *vt diximus in nostra prima allegat. a num. 78. & agnouit Rota post tract. Tamb. tom. 3. decis. 97. ex n. 1. & 4. & decis. 484. p. 4. recent. quæ est penes Rubeum tom. 1.*

81 Ya quien vnica, y priuatiuamente tocan, y se acrecen, es a las colaciones, y Parroquiales de Sanlucar, pues estas son las mas cercanas, y adjacentes a

Benacuça, que como diximos *supra*, dista poco mas de cinquenta passos; y la Vicaria del Ariscal dista mas de vna legua, ita ex *Moneta*, Et alij tenet Barbos. in collect. ad d. cap. quoniam. n. fin. de decim. y lo refiere en la *Rotia in posthum. Farinat. p. 1. decisi. 2020. num. 5. ubi: Quod eo magis visum fuit esse dicendum in hoc casu, quia vi supponitur in facto territorium de cuius decimatione agitur est situm inter duo oppida habentia Parochias distinctas, nempe oppidum de Talauera, Et oppidum de Lobón. Unde etiam si non apparet, quis esset huius territorij verus Parochus; non propterea posset Episcopus sibi retinere decimas, sed inter proximas, Et confignas Parochiales esset facienda diuisio, Ioan. Andr. in cap. quoniam. n. 2. ubi etiam Ancharr. n. 4. Annan. n. 3. de decim. g. 14. n. 4.*

82. *ificando*, como son, las mas circunvezinas, y adjacentes, y acreciendoseles, como en la comun, y segura inteligencia deuen acrecerseles, indisputablemente tambien pertenecen al Cabildo, y funda legitimamente en su percepcion, pues nunca se le ha negado; ni puede negarsele el que sea el Administrador vniuersal de las rentas dezimales de Seuilla, y de todas las que han pertenecido, y pertenecen a las colaciones, y Parroquiales de Sanlúcar.

83. *Quapropter*, tanto por este vltimo discurso, que es preciso, y legal, quanto por todos los demas, de quibus *supra*; Et in prima allegatione, quanto tambien, porque los papeles, que a instancia del tenor Marques se han compulsado del Archiuo del Conuento de Velés, de quibus in addit. al memor. n. 107. no solo no concluyen cosa alguna en su fauor, sino que antes le perjudican por los motivos, de quibus in nostra prima allegat. ex n. 86. cum seqq. Parece, que auendose de proceder a la determinacion de la causa, sin

mandarse recibir primero la informacion ofrecida, sobre que hizimos discurso peculiar en el primer articulo del papel antecedente: se deue dar prouidencia a la manutencion, y pretension deducida por el Cabildo, concediendosela, para que sin embaraço alguno, pendiente el juyzio de propiedad, que tiene suspendido, pueda continuar la possession antigua en que ha estado de percibir, y cobrar los diezmos de Benaçuça, su termino, y distrito.

Quod speramus, Saluo, &c.

*Licenc. D. Ioseph de Castro
Santa Cruz.*

mandado recibiendo primero la informacion de dicho
 sobre que en dichos dias se recibiera en el primer de
 ficial de del papel antecedente se denegar promissas
 a la manutencion, y provision de guerra por el
 Capitulo, concediendo de la para que se compare a
 gano pendiente el juicio de propiedad, que tiene
 suspellido, queda conmutar la posesion alguna en
 que en caso de percibir, y cobrar los diezmos de
 Barcha, su termino, y distrito.

Queda firmada, y sellada en
 ...

D. ...
 ...



