



16

**POR**  
**LA**  
**IVRISDICCION**  
**ECCLESIASTICA**  
**ORDINARIA, Y EL**  
**DOCTOR DON DIEGO RUYZ DE**  
 Palacios, juez de testamentos de este  
 Arçobispado de  
 Granada.

✠ EN EL PLEYTO. ✠

CON EL DEFENSOR DE LA  
*jurisdiccion Real, y el Licenciado don Francisco*  
*de Herrera, Teniente de Corregidor*  
*de esta Ciudad.*

---

En Granada, en la Imprenta Real, por Francisco  
 Sanchez, en frente del Hospital del Corpus  
 Christi. Año de 1662.



O que ha dado motiuo a esta competencia fue, el auer muerto el Doctor don Iuã Ceron, Arcipreste del Sagrario de la Sãta Iglesia de esta ciudad, y en el testamẽto debaxo de cuyadisposiciõ muero, que otorgõ an-

te Francisco Serrano de Aguilera, escriuano de su Magestad, instituyõ a su alma por heredera, dexãdo por sus albaceas testamentarios a Soror Maria de las Llagas, Abadesa en el Conuento del Angel Custodio de esta ciudad, y a Diego Alt. mirano, Notario mayor de este Arçobispado, que no accetõ, ni ha vsado del albaceazgo, si no es dicha Abadesa, a quien se le diõ licencia para vsar por el Prouisor de esta ciudad, a quien esta sujeto el dicho Conuento, y a pedimiento de dicha Abadesa, para poner cobro a los bienes que por fin y muerte de dicho Doctor don Iuan Ceron quedaron, se hizo inventario de ellos por el dicho juez de testamentos, y por ante Luys de Buen Talante, Notario mayor del juzgado, y para executar la voluntad del testador.

2 ¶ El Alcalde mayor de esta Ciudad, ante Luys de Salazar, escriuano del numero della, cõ el pretexto de auer muerto dicho Doctor don Iuan Ceron hizo inventario de sus bienes, y pretende, que por el preuino, y es juez competente para executar dicha voluntad, por ser caso mixti fori, que le toca, y que en conocer y proceder, y no inhibirse, haze fuerça el Eclesiastico, que asimesmo pretende le toca el conocimiento priuatiuamente, y que en conocer, y proceder, y executar la voluntad del dicho Doctor don Iuan Ceron no haze, ni cometẽ fuerça, que es el articulo en que fundaremos tocarle el conocimiento a el juez Eclesiastico, por no ser caso, segun la sujeta materia, *mixti fori*. Y en el segundo articulo se satisfarã a las objeciones q̄ se han opuesto por parte de la jurisdiccion

cion Real, con que procederá con claridad este papel.

ARTICULO PRIMERO.

**L**a jurisdiccion Real funda su pre-  
 tension, que en la excecucion de  
 la voluntad del testador, en qua  
 to a mandas, memorias, y obras  
 pia tiene conocimiento y le to-  
 ca a preuencion con el Ecclesi-  
 tico, ex vulgari textu in l. hereditas 5. §. de func-  
 ro. ff. de peritione hereditatis, ibi. Tamen principalis,  
 vel Pontificali auctoritate compelluntur ad obse-  
 quium suprema voluntatis. Concilio Tridentino,  
 Sessio. 22. cap. 8. vbi Barbosa in collectanea. nu. 2.  
 Bobadilla lib. 2. cap. 17. num. 104. Tiraquell. de pri-  
 uilegijs pia causa, priuileg. 149. §. 152. Carleuat de  
 iudicijs, lib. 1. tit. 1. disputat. 2. quæst. 5. num. 333.  
 Este es el fundamento por donde pretende la jurisdiccion Real el conocimiento mediante auer preuenido, y auer dexado el Doctor don Juan Ceron a su alma por heredera, que es obra pia.

**M**as estas doctrinas no se pueden aplicar a nuestro caso, que es distinto, y especial, que es, quando el testador es Clerigo, y el heredero obra pia, y el albacea sujeto a la jurisdiccion Ecclesiastica, que le toca el conocimiento y execucion de la voluntad priuatiuamente, y no tiene lugar la preuencion, por que la controuersia de los Doctores ha estado, en quando el Clerigo que instituyò por su heredero a el lego, ò a otro Ecclesiastico; y la resolucion es, que en el interin que no se ade la herencia, gozan los bienes del preuilegio Ecclesiastico, qui a hereditas iacens representat personam defuncti, l. 1. §. scabola. ff. si quis testamento liber esse iussus fuerit, l. hereditas. ff. de adquirendo rerum dominio. Empero adida la herencia, los bienes perdierò el preuilegio de Ecclesiasticos, y hguen la naturaleza.

leza del heredero. *l. Paulus respondit per procuratorem, §. 1. ff. de adquirenda hereditate. l. fisci, ff. de iure fisci.*

¶ Luego si la heredera fue el alma, y no ay adición de herencia, conserva en siempre los bienes del Doctor don Iuan Ceron la naturaleza de Ecclesiasticos; por que para hazerle profanos, y perderla, y tocar el conocimiento, y el hazer el inventario a el juez secular, era preciso intervencion de persona que sucediesse en ellos, que esta es la razon motiua y final, en que se fundan para que toque el hazer el inventario a el juez secular, Guido Papa *deci, 26 1. ibi: Capellano mortuo relicto herede homine laico, utrum inventarium fieri debeat per Curiam Ecclesiasticam, vel secularem dic, quod per Curiam secularem, quia mutatione persona bona, que erant affecta privilegio Clericali adferunt esse Ecclesiastica, Et conditionem heredum sequuntur.* Mas como el alma sea la heredera, que se presenta a don Iuan Ceron, y conserva la naturaleza, y privilegio Ecclesiastico en sus bienes, no ay mutacion de persona.

¶ Y a esta resolucion se inclinó Iuan Gutierrez *lib. 2. practicarum, quest. 49. num. 3. in fin. ibi: Respondet, ut quidem procedere posse quosies non constaret esse heredem laicum institutum, vel si testamentum esse ad pias causas,* porque entonces toca a el juez Ecclesiastico el hazer el inventario, como la distribucion de los bienes, *Marta de iurisdictione, 4. part. centur. 2. casu 122. num. 14. §. 15. Zeuallos de cognitione per viam violentia, quest. 78. num. 14. §. 15. ibi: Idemque procedit quando causa pia est heres instituta vel anima testatoris, quia in his casibus iudex Ecclesiasticus est competens. Et secularis incapax ad consiciendum inventarium, Esto es hablando solo en caso del inventario, porque para la disposicion toca a el Ecclesiastico privatiuamente, ut in num. 14. Si vero fuerit Ecclesiasticus hac omnia sunt tractanda coram iudice Ecclesiastico, Et ita fuisse iudicatum, Et ita apud nos practi-*

practicatur, exceptuando el inventario de los Obis<sup>3</sup> pos por costumbre de España, que toca a el juez secular *num. 13. Gutierrez practicarum. lib. 2. que est 49. num. 3. Cabedo decij. 83. Bobadilla lib. 2. cap. 18. num. 180. ibi: De la practica ordinaria que se tiene en estos Reynos.*

7 ¶ Y la insinuacion y publicacion de el testamento del Clerigo, o si guar que dexa sus bienes para obras pias, toca a el Ecclesiastico, Dem. Præses Couarr. in cap. si heredes 6. num. 3. de testamentis, Gutierrez lib. 2. practicarum, quæstio. 48. num. 2. & 3. Molina de iustitia & iure, tractatu 2. disputatione 250. Menchaca de successione, tom. 3. lib. 2. §. 18. num. 14. & 15. facit textus vulgaris. Mas a el caso deste pleyto muy a proposito, y ajustado in cap. Ioannes Clericus. 19. de testamentis, ibi. Ioannes Clericus, & P. laicus executores ultima voluntatis O. Clerici Sanctæ Crucis, qui venerabilibus, & pijs locis de bonis iuris in ultima voluntate legauit mandans insuper satis fieri creditoribus per eosdem, post mandatum susceptum per Diocesaneum cogi debent testatoris explere ultimam voluntatem. Pues se hallan dos albaceas en el testamento del Doctor don Iuan Cerón; la Abadesa del Angel, que ha acetado, y usado el albaccazgo, y Diego Altamirano que no ha obrado vno, ni otro, y la disposicion del testamento obra pia; luego el cumplirla toca a el Ecclesiastico, assi por el fin de la disposicion, como por ser la albacea sujeta a la jurisdiccion Ecclesiastica? *lib. ob. 1. v. 10.*

8 ¶ Y mas quando el testamento del Doctor don Iuan Cerón, para executar su disposicion, y en cuya virtud obró; y obra, se presentó ante el juez Ecclesiastico, y no ante el secular; que es vna de las limitaciones que pone Cal leual con muchos Doctores *num. 333. ibi: Illud tamen verum est, & negari non debet si mel publicato testamento; apud secularem iudicem.* Y solo entró el juez secular a hazer inventario solo con la noticia de que era muerto el Doctor don Iuan Cerón, sin certeza de  
B que

que huuiesse testamento, o huuiesse muerto abin-  
testaro, con que hallamos a fauor de la jurisdiccion  
Eclesiastica el que publicò el testamento, y que co-  
mo juez priuatiuo y competente de los bienes de  
el Doctor don Iuan Ceron, por ser de persona Ecle-  
siastica, y su heredera su alma, y su albacea la Aba-  
desa del Angel, por todos tres medios ha procedi-  
do y procede legitimamente.

9 ¶ Y mas no auiendo heredero que  
acete la herencia, pues el que dexò el Doctor don  
Juan Ceron es ficticio, por ser su alma la heredera,  
que conserva el preuilegio que le competia; y as-  
sistia a el testador; y en esta consideraciõ, para exe-  
cutar su voluntad, se han mandado vender algu-  
nos bienes por el Eclesiastico, que es ampliacion  
que pone Carleual en el lugar citado num. 324.  
ibi: *Ex qua ampliacione sic explicata in primis in-  
fertur cum hereditas Clerici defuncti antequam  
adeatur representes Clericũ, Et sit persona ficta vi-  
te defuncti, censeri quoque deberi bona eius, bona,  
Et patrimonium Clerici, Et eisdem priuilegijs gau-  
dere, quibus gaudebant uiuo Clerico unde si aliqua  
ex predictis bonis distribuuntur, vel vendantur  
hereditate sacente id fiet apud iudicem Ecclesiasti-  
cum.*

10 ¶ Y aun en caso que el testador fuera  
seglar, dexando su alma por heredera no era *mixti  
fori* la execucion, si no priuatiuo del Eclesiastico,  
como està practicado en esta Chancilleria, y en la  
de Valladolid, fundandose en la opinion del mas  
afecto de la jurisdiccion Real, que fue Zeuallos  
*dict. tractat. quest. 84. num. 12. ibi: Si uerò legata  
sint omnino pia, Et pietatis causa relicta, tunc ad  
iudicem laicum non expectat executio, nec in his lo-  
cus sit praerisionis.*

11 ¶ Vltcrius, porque la preuencion pa-  
ra que de conocimiento y jurisdiccion en la causa,  
es necessario en lo regular que sea con pedimiento  
de parte, *cap. proposuisti, verbo. ad petitionem de fo-  
ro competenti, Tonduto 2. part. de praerisionem iu-  
diciali;*

*Abioli, cap. 50. num. 1. Alias citatio nemine requi-  
 sente facta non valet, & per consequens non opera-  
 tur prauentionem.* Aunque en el num. 5. lo limita  
 a los casos en que el juez puede proceder de ofi-  
 cio, mas no hallamos que en el caso que el Clerigo  
 instituyd a su alma por heredera, le toque a el juez  
 secular el conocimiento, y execucion de la volun-  
 tad, porque no ay adición de herencia para que los  
 bienes por mutacion de persona pierdan el preui-  
 legio de Ecclesiasticos, antes por opra pia represen-  
 tan al testador; concurriendo con esto, el que el in-  
 ventario se haze a pedimiento de la Abadesa, co-  
 mo albacea del Doctor don Iuan Ceron; con que  
 legitimamente ha procedido y procede el juez de  
 testamentos.

12 ¶ Y mas quando el albacea se reputa  
 por procurador del testador, *l. si vero non remun-  
 ranti, §. fin. ff. mandati, l. si seruus legatus, §. cum  
 quid ff. de legat. 1.* Simon de Pretis lib. 5. interpre-  
 sai. vltimar. voluntatum, dubitatione 2. num. 30.  
 Dom. Valençuel. cons. 33. num. 4. & cons. 60. nu.  
 6. & 7. ibi: *Vel sicut tutoris testatoris bonorum.* Y  
 alsimilimo se tienen los albaceas por herederos qua-  
 do la distribución de los bienes es para causas pias,  
 Dom. Valençuel. dict. cons. 60. num. 9. ibi: *Quod  
 in causis pijs testamētarij habentur vs heredes,* Bar-  
 tol. cons. 56. num. 2. lib. 1. Alexander cons. 4. nu. 16.  
 & 17. & cons. 98. in fin. lib. 2. Dom. Cbau. in cap.  
 cum tibi de testamentis, num. 10. Alvaro Valasco cō-  
 sultas. 68. num. 2.

13 ¶ Vnde, siendo el testador Ecclesiasti-  
 co, y el albacea q̄ ha acetado, como lo es la Abade-  
 sa, sujeta a esta jurisdicción, el heredero, el alma,  
 quien le representa el albacea; luego no puede ser  
 otro el juez competente si no es el Ecclesiastico; y  
 tiene por la más opinable sentencia de que el inue-  
 ntario de los bienes del Ecclesiastico difunto, toca a  
 la jurisdicción Ecclesiastica Diana 8. par. tractat. 5.  
*de executoribus testamentorum, quest. 64. ibi: Nu-  
 hilominus sententia, qua docet confectionem pradic-  
 torum.*

rorum inventariorum pertinere ad solos iudices  
Ecclesiasticos privatus, est probabilior, Et iure ac  
rationi conformior quod ex rigorosis principijs iu-  
ris, Et verbosis argumentis in hunc modum probo. Fa-  
gundez de iustitia Et iure, lib. 6. cap. 4. num. 18. Y  
ambos Doctores refieren los fundamentos, y refu-  
tan los de la opinion contraria; mas es de advertir,  
que solo tratan de la question de a quien toque el  
hazer el inventario de los bienes del Clerigo, esto  
desnudamente, que otra cosa es quando el Ecclesi-  
tico dexa su alma por heredera, y el albacea que le  
representa, y tiene vez de heredero, es Ecclesi-  
tico, como el Abadesa del Convento del Angel, que  
tiene acetado, y vñado con los pedimientos del tal  
oficio, con que correra y corre con mas llaneza el  
tocar el conocimiento a el juez Ecclesiastico.

14. ¶ Y mas quando, no solo la jurisdic-  
cion le toca a el Ecclesiastico por lo dispuesto por los Sa-  
grados Canones, y decretado por el Santo Conci-  
lio de Trento, si no por las leyes Reales; ex l. 7. tit.  
20. partit. 6. ibi: *Esto deuen ellos facer para cumplir  
la voluntad del testador, que es obra de piedad, e co-  
mo cosa espiritual.* Mayor fundamento quando los  
bienes de que se ha de cumplir la voluntad fueron  
y son de persona Ecclesiastica, su alma heredera, y el  
albacea sujeto a la jurisdiccion Ecclesiastica.

15. ¶ Y aun quando fuera controuertible  
la materia, y que huuiesse opinion por vna y otra  
parte, se aua de seguir en la duda la opinion que  
favoreciesse a la jurisdiccion Ecclesiastica; ex cap. fi-  
nali de sententia Et re iudicata, l. sunt persona, ff.  
de Religiosis Et sumptibus funerum, ibi: *In ambi-  
guis Religionum questionibus omitti solet; nam sum-  
mam esse rationem, qua pro Religione facit;* Felino  
in cap. 1. num. 20. de constitutionibus, l. ason in l. si  
filius familias, §. Dicit, num. 82. Diana part. 1. tr. at-  
tat. 2. resolut. 66. Bobad. lib. 2. cap. 28. n. 12. ibi: *Y  
assi en duda no se ha de aconsejar ni juzgar si no por  
la Religion, y por la Iglesia;* Barbosa lib. 3. voto 118.  
num. 47. ibi: *Es in conflictu enim opinionum illa  
semper*



*semper est amplectenda, qua sabet Ecclesia.* 81 5

¶ Enipero quando hallamos por tantos medios juridicos y legales sentada la jurisdiccion Ecclesiastica para que le toque el conocimiento y distribucion de los bienes, que es preciso aya de ser en Missas, quien con mas mano para residenciar y executar lo que el juez Ecclesiastico, que tiene jurisdiccion en los ministros que lo han de obrar, y el juez secular es incapaz para ello? y assi corre con llaneza, que el juez Ecclesiastico ha procedido legitimamente, y no haze, ni comete fuerza en sus procedimientos.

17 ¶ Et pro coronide de este articulo, estando ya hechos los inventarios, assi por el juez secular, como por el Ecclesiastico, siendo lo dispuesto en el testamento del Doctor don Juan Ceron, por dexar a su alma por heredera, que es obra pia, y espiritual, que no puede executar el juez secular, por ser casi imposible la execucion. Lo primero, porque la Abadesa del Angel, que es sola ia que ha acetado el albaceazgo, y esta sujeta a la jurisdiccion Ecclesiastica, no se le podra compeler por la justicia Real a que dela cuenta del albaceazgo, que por este impedimento, y razon pertenecia, y pertenece el conocimiento a el juez Ecclesiastico, y mas siendo materia indiuidua, y quando huiera dos albaccas, vno Ecclesiastico, y otro seglar, *Carpio de executionibus testamenti, lib. 2. cap. 21. nu. 7. ibi. Controversatur autem si executorum, seu commissariorum unus sit Clericus, alius vero laicos, quis iudex erit competens ad implementum supreme pie voluntatis, et huius resolutio sumenda erit ex his que supra cap. 2. Afferimus circa executionem diuiduam, vel indiuiduam, quia si indiuidua est ad forum Ecclesiasticum expectat tanquam ad magis dignum, si vero diuidua ad utroque iudices, Maita de iurisdictione 4. part. casu 118. a num. 8. vsque ad 21. Crauetá conf. 232. volum. 2. Dom. Molina de primogenijs, lib. 1. cap. 9. num. 21. Mexia in pragmatica panis, conclus. 5. num. 74. vsque 77.*

C

Eni

18 ¶ Empero nuestro caso, los albaceas nombrados por el Doctor don Juan Ceron fueron la Abadesa del Convento del Angel, y Diego Altamirano, que no ha acetado, ni vsado, y solo la Abadesa es quien ha exercido el officio de albacea, con que si en los terminos mas rigurosos de la opinion de Carpio prefiriera la jurisdiccion Ecclesiastica para el conocimiento, mayor razon concurre en nuestro caso quando solo ha acetado, y vsado el albaceazgo la Abadesa, y la materia es indiuidua, pues no tiene de profano, si todo de piadoso, y espiritual, pues dexò el Doctor don Juan Ceron a su alma por heredera.

19 ¶ Rursus, porque el Doctor don Juan Ceron, como Arcipreste que fue del Sagrario, tuuo a su cargo todas las memorias de la dicha Iglesia, de que el juez secular no puede tomar la cuenta, ni tener noticia de ellas, y es cosa tan considerable que montan en cada vn año mas de quinientos ducados de renta, y si han de vuitar para si cumplió con su obligacion como tal Arcipreste que fue, y cumplir de sus bienes las Missas que faltaren por dezir, y asimismo visitar las Capellanias que tuuo, y gozò, y cotas pertenecientes a la fabrica del dicho Sagrario que tenia a su cargo asimismo, y de que no diò cuenta, como de la Coleturia, de que deue darla, y estan todos los papeles de cosas tan considerables en su poder inventariados, y esto toca priuatiuamente a el juez Ecclesiastico el ajustarlo, y tomar la cuenta, y auer de sustanciar con el albacea, como parte legitima, en que no puede entrar por vno y otro medio legal el juez secular, si no el Ecclesiastico.

20 ¶ Fortificando mas esto los exemplares, cuyos testimonios se han presentado en los autos fechos por el Ecclesiastico en diferentes competencias con la jurisdiccion Real, en que se ha declarado en esta Chancilleria no hazer fuerza el Ecclesiastico en conocer, y proceder, y tocarle el conocimiento, que hazea mucho a fauor de esta  
pre-

pretension, y su declaracion, *l. 1. §. quod dicitur, ff. de vi, & vi armata, Crauet. cons. 544. num. 25. Azeved. in l. 4. num. 24. tit. 20. lib. 8. Recop.* que aunque no se juzga por ellos, *ex l. sed licet, ff. de officio Praesidis, Menoch. cons. 996. num. 27. vol. 10.* tienen lugar los exemplares en la duda, para que se juzgē por ellos, *Cephalo cons. 25. num. 16. Surd. cons. 311. num. 17. & cons. 454. num. 45. optimus text. in l. 1. §. secū lo loco, ff. de postulādo, ibi: Et extat quidem exemplum eius quise sit, & inferius: Idque multis comprobatur exemplis.* Y asì por todos medios parece quedar fundada la jurisdiccion Ecclesiastica, y que en conocer, y proceder no haze, ni comete fuerça el juez Ecclesiastico.

21 ¶ Y parece, que no tiene duda el conocimiento Ecclesiastico en esta causa, respecto de que si el Clerigo heredero, instituydo por el seglar, deve pedir la publicacion del testamento ante el juez secular, que lo fue del testador viuiendo, *ex l. si ante aditam 15. ff. de interrogat in iure fac. Dom. Vela dissertat. 14. num. 58. & dissertat. 40. num. 69. ibi: Nec id sane mirum cum siue talis Clericus laici hares publicationem petat, ut testamenti comodum consequatur necesse habeat adire iudicem, qui fuit defuncti ab ipsa sacete hereditate representanti, ex cap. si Clericus laicum 5. cap. cum sit generale 8. ibi: Ut actor forum rei sequatur de foro competenti.*

22 ¶ Empero, a contrario sensu, corre el argumento, si el testador fue Clerigo, y el heredero que se instituyò es su alma, q̄ le representa, que en tal caso la confeccion del inventario, y la publicacion del testamēto toca a juez Ecclesiastico, *Dom. Vela dict, dissertat. 40. num. 73. ibi: Quod si Clericus ab alio Clerico hares sit institutus tum verius est, & publicationem testamenti, & inventarij confeccionem coram Ecclesiastico iudice petendam esse, ut dicta Regia leges satis insinuant, & sentium nuper relati ac suo, n. 69. Dum supponunt testatorem laicum, & heredem Clericum contrarium responsum si uterque Clericus esset.*

Y teni:

23. ¶ Y tendrá fin este artículo, con el lugar del señor Solorzano tom. 2. de iure Indiarum, lib. 4. cap. 7. num. 33. in fine, donde pone determinacion de Lima a favor del juez Eclesiastico, ibi: *Sin autem Clericus alterum Clericum heredem suæ ex testamento, siue ab intestato reliquisse probetur, aut in opera pia bona sua distribui mandauerit, etiam si ea in Hispania eroganda sint, tunc difficilior sanè questio est, quia bona retinent fori Ecclesiastici præuilegium, Et ita multi ex authoribus supra citatis precipuè, Martia dict. centuria 1. casu 22. Tenent coram iudice seculari de eis cognosci non posse, imò neque describi, aut eorum inventarium fieri, vel colligi, aut sequestrari, Et ita Lime de facto habuimus in causa bonorum electi Episcopi Truxillensis, D. Hieronymi de Carcamo, qui cum ad suam Ecclesiam iter faceret in mari decessit bonis in Hispania in pia opera distribui iussis, pro quo facit decisio Concilij Limensis 2. part. 1. cap. 107. part. 29. Quæ etiam in eis, qui ab intestato decedunt solum laicos iudices admittit, ubi heredes sunt laici, his verbis, si algun le-rigo murtere ab intestato, sus bienes se den a sus herederos por el juez Eclesiastico, ò por el lego, si no fueron Clerigos. Con que parece, que no puede tener duada el que toque el conocimiento a el juez Eclesiastico, segun lo que dexamos fundado en este papel.*

## ARTICULO SEGUNDO.

24



AVNOVE dexamos fundada la jurisdiccion Eclesiastica, no ay cosa tã segura, ni citable que no estè expuesta a la censura humana, bien lo exclamò Cathodico, lib. 1. variarum, epist. 28. *Nihil enim securum, nihil poterit stabili reperiri si semper invidentiam vota ad illicitas accedere permittantur insidias*, respecto de lo mucho que se ponderò en la vista deste pleyto por los

7  
 los Abogados, que defendierō la jurisdiccion Real, de que no podia el juez Eclesiastico, ni puede inventariar bienes ante Notario, si no ante escriuano publico, donde ay seguridad de guardarlos en los registros, valiendose de la l. 24. tit. 25. lib. 4. Recop. y se ponderō por exquisita mucho la l. 5. del tit. 6. part. 6. ibi: *Que se deue escriuir por mano de algun escriuano publico.*

25 ¶ Y se esforçō esta consideracion con Carleual dict. lib. 1. tit. 1. disputat. 11. quæst. 5. nu. 342. ibi: *Mirum igitur non est, si hoc fiat in foro seculari, cum apud eius fore tabeliones in nostro Regno, melius, & securius, quam apud Notarius Ecclesiasticos scriptura inventarij deponantur, & fidelius custodiantur, quippè cū maior habeatur ratio scripturarum apud successores tabelionum secularium quam apud successores Notariorum Ecclesiasticorum quorum officia ita sunt, personalia, ut successor non adquirat scripturas antecessoris.* Y se traxeron las palabras d. Caliodoro lib. 12. variar. epistol. 21. *Scriptarum officium securitas solet esse cunctorum quoniam ius omnium eius solitudine custoditur.*

26 ¶ A esta duda, multipliciter, podemos responder; no negandō que el inventario se deua hazer ante escriuano publico, por la seguridad de la permanencia en los registros, mas no hallamos prohibicion irritante de que no se haga ante Notario.

27 ¶ Lo segundo, porque la razon que dà Carleual de que los officios de Notario son personales, y no tienen sucesores, y se pueden perder los papeles, no corre en nuestro caso, pues Luys de Buntalante; ante quiē se hizo el inventario, es Notario mayor del juzgado de testamentos, que es officio que conserva papeles, y tiene sucesores, y siempre se hallaran, y han hallado los que se han hecho por los antecessores, pues es juzgado a parte, y no se ha de reputar como Notario que no adquiere papeles, y dependencias, si no como officio que los adquiere, y conserva.

28 **¶** Lo tercero, porque los Notarios Eclesiasticos pueden hazer escrituras en lo perteneciente a su oficio, como los escriuanos publicos, *l. 32. tit. 3. lib. 1. Recopil. ibi: Mandamos, que los Notarios Eclesiasticos no den escrituras signadas, salvo de la forma que las dan los eseruanos publicos de nuestros Reynos.* Con que teniendo registros el oficio de Notario mayor, como los tiene, y que cada juez actua con sus ministros, permitidos por leyes de estos Reynos, cessa la exclamacion que por los Abogados de la jurisdiccion Real se hizo.

29 **¶** Antes los Abogados de la jurisdiccion Eclesiastica nos podemos valer de la *l. 5. tit. 6. part. 6.* en que dispone, que sean llamados, y citados para hazer el inventario los interesados, y que lo haga el heredero, *ibi: Efaçen los herederos tal escritura como esta.* Et inferius. *E deuen ser llamados todos aquellos a quien mandò el testador alguna cosa en su testamento.* Y hallamos, que el Abadesa del Angel haze pedimento para que se haga el inventario como albacea de el Doctor don Iuan Ceron, y que tiene vez de heredero, como dexamos fundado, cõ que procediò el juez Eclesiastico muy conforme a la ley del Reyno, y mas quando los acreedores a los bienes del dicho Doctor don Iuan Ceron han pedido ante el juez Eclesiastico, conociendole por juez priuatiuo, y competente, lo qual no hallamos en los autos hechos ante el juez secular, ni que ninguno aya pedido ante el Alcalde mayor, el qual, ni aun ha visto el testamento.

30 **¶** La segunda objeccion que se opone, es dezir, que la Abadesa del Angel no puede ser albacea. Lo vno, porque como ha de parecer en juyzio, siempre fue no admisible que la muger fuesse procuradora de otro, porque esse es propio efecto del oficio, *l. 1. §. postulare. ff. de postulando, §. secundo loco. ff. de eodem iurulo, ibi: Et ratio quidem prohibendi est ne contra pudicitiam se xui congruenter alienis causis se immisceant, nec virilibus officijs fungantur mulieres.*

31 ¶ Y la segunda, porque está prohibido por derecho que los Religiosos Menores de la Observancia sean albaceas, y para esto le traxeron los Abogados de la jurisdiccion Real la Clementina *ex iur.*, §. *proinde cum vir sanctus*, verſ. *Verum, etiam, de verborum ſignificatione*, ibi: *Predictis fratribus non licet, nec competit quin potius considerata ſua puritate & ſtatu debent ſcire ſibi interdictum, quod huiusmodi executionibus, & diſpoſitionibus ſe expendant.*

32 ¶ Dos razones de eſta prohibicion aſigna la Clementina referida. La primera, porque eſtan impedidos de la propiedad, dominio, y uſo del dinero, q̄ es el medio para executar la voluntad de los teſtadores, vt ibi videre eſt. *Cum dicti Ordinis Fratres non ſolum a receptione proprietate dominio, ſiue uſuſſus pecunia verum etiam a contractatione qualibet ipſius, & ab ea ſunt penitus alieni.* Y la ſegunda, porque no pueden pater en juyzio, ibi: *Cum dicti Ordinis profeſſores pro nulla re temporalis poſint in iudicio experiri, & hic ſepius abique litigio, & contractatione, vel adminiſtratione pecunie nequeant experiri*, Pater Thomas Sanchez in *ſumma morali*, lib. 6. cap. 11. num. 24. que ſon los fundamentos que le traxeron por la jurisdiccion Real.

33 ¶ Nihilominus tamen, la Abadeſa del Convento del Angel legitimamente puede, y es albacea aujendo preceuido para ello licencia de ſu ſuperior. *ex cap. Religioſus 2. de teſtamentis in 6.* ibi: *Cum uelle, vel nolle non habeat huiusmodi officium ſuſcipere, vel exequi, niſi a ſuperiore ſub petita ſuper hoc licentia, & obtenta*, & gloſ. verbo, *Religioſus intelligi in diſtincte, ſiue ſit Monachus, vel Regularis Canonicus mendicans, vel non.* & de *clauſtralibus intelligo*, in quibus ſequens ratio locum habet, que comprehende a Religioſos, y Monjas, y por eſtar el Convento del Angel ſujeto a el juez Ecleſiaſtico le dió licencia el Prouiſor de eſte Arçobispado a la dicha Abadeſa para que pudieſſe exercer el officio

cio de albacea del Doct̃or don Iuan Ceron, y legi-  
timamente le exerce.

34 ¶ Y la Clementina, *exiui*; no habla  
con el Conuento del Angel, ni lo decisiuo del tex-  
to le comprehende, respecto de ser Monjas de la  
segunda clase, que no estan sujetas a lo primitiuo,  
y riguroso de la Regla de la Observancia, pues tie-  
ne propiedad, dominio, y vfo en comun, y sujetas  
al Ecclesiastico, que es temperamento con que limi-  
ta la dicha Clementina, *exiui*, el Padre Thomas  
Sanchez in loco relato, *num. 26. ibi: Temperan-  
da tamen est conclusio, vt intelligatur de Religiosis  
ijs dum sua Religionis subiecti manent si enim hii  
Minores fratres alicui seculari Ecclesia praeficeren-  
tur possent utique executores esse. Y da la razon: Et  
ratio est, quia huiusmodi Religiosi possunt in iudicio  
esse pecunias contractare illarumque vsum, & admi-  
nistrationem habere, adque ideo in his cessat ratio  
huius prohibitionis, como en nuestro caso; q̃ el Cõ-  
uento del Angel tiene proprio en comun, pide en  
juyzio sus rentas, con que no habla, ni comprehen-  
de la Clementina, *exiui*.*

35 ¶ Y lo mesmo defiende Diana 8. *part.*  
*de executoribus testamenti, tractatu 5. resolut. 12.*  
*Nam in eo statu est in quo, & pecunias contracta-  
re, & stare in iudicio, & temporalia administrare  
possit, non est ratio cur lex illa in tali habeat locum,*  
y defiende, que puede ser albacea, nombrandote  
con otros seculares, *ibi: Nota tamẽ, quod si testator  
ultra vnum Minoris am executores sui testamenti  
relinquat, etiam alios seculares poterit Minoris esse  
executor testamenti, cum illis secularibus, Portel in  
diuersis regulis, verbo, testamentum, n. 5. Rodriguez  
in summa, tom. 2. cap. 156. n. 7.* con que aun al Reli-  
gioso de la Observancia, incapaz de bienes en co-  
mun, no le esta prohibido el ser albacea, si es nom-  
brado cõ otros seculares; may or razõ a si este, quan-  
do el Conuento del Angel tiene proprio en comun,  
que no cõprehendiõ este caso la Clementina referida.

36 ¶ Demas, de que la Clementina, *exi-*  
*ui,*



ui, se entiende, y habla de los Religiosos de la Ob-  
 servancia que son incapazes de titulo, y emolumen-  
 to en particular, y en comun, Donn. Castillo *lib. 8. de alimentis, cap. 5.* Marta *in summa successiois lega-  
 lis, part. 3. quest. 13. articul. 1. num. 10. & 11.*  
 Cardinalis Thuscus *tom. 4. littera F. conclus. 467. ex num. 2. & 9. usque num. 18.* Thomas Sanchez *in precepta Decalogi de statu Religioso, lib. 7. cap. 25. num. 4.*

37 ¶ Y aunque el Convento del Angel sean sus Monjas de santa Clara, y de Orden de san Francisco, y su Regla, y vida exemplar, y estrecha, pueden tener bienes en comun, y suceder a particulares, Thuscus *littera M. conclus. 334. num. 1. ibi. Moniales sanctæ Clara licet sint Ordinis sancti Francisci, & arctissima sit Regula tamē possunt haberi bona in communi, & sunt capaces, successio-  
 num uniuersalium, & particularium.* Bald. *conf. 183 factum proponitur tale, lib. 5. & conf. 439. Sanctus Franciscus, Ancharrano conf. 436. in ijs dubijs, num. 8. & num. 9.*

38 ¶ Fundandose en la disposicion del Santo Concilio de Trento *Sessione 25. de Regularibus, & Monialibus, cap. 3. ibi: Omnes Conventus, seu Monasteria Mendicantium (Capucinis exceptis, & Minoribus de Observantia) possunt retinere, & possidere bona immobilia, vbi Barbof. num. 6. ibi: In hac autem exceptione Fratrum Minorum de Observantia non comprehendit Moniales Sanctæ Clara. Et inferius: Nam Moniales omnes cuiuscumque Ordinis bona stabilia in communi habere posse non obstante earum Regula.*

39 ¶ Y el Padre Miranda en su directorio, y manual de Prelados Regulares, *tractatu de Sacris Monialibus, quest. 9. articul. 3.* constituye distincion entre Monjas de Santa Clara de la primera Regla, como de la segunda, y dice, que assi unas, como otras pueden tener bienes en comun, *ibi: Non solum Moniales Sanctæ Clara, qua dicuntur secundæ Regule, verum etiam, & illa, qua*

primam profitentur, nunc post Concilium Tridentinum (si volunt) habere possunt proprium redditusque annuos in communi absque ullo conscientia scrupulo. Y que las Monjas de Santa Clara de la primera Regla, que guardan la estrecha, y rigurosa de la Orden, y que se sustentan de limosnas, por no auer querido vsar de la facultad del Santo Concilio de Trento, estas son incapazes de bienes en comun; y de suceder, como se ve en el Convento de las Madres Capuchinas de esta ciudad, que son de la primera regla; mas las Monjas del Convento del Angel, que han vsado de la facultad del Santo Concilio de Trento, tienen propio, y bienes en comun, y son capazes de suceder, y se llaman de la segunda Regla, y se manifiesta que piden en juyzio a sus deudores inquilinos las rentas de los bienes que en comunidad poseen, pues de ellas se sustentan, como es notorio; y se califica mas esto, pues la dicha Abadesa del Convento del Angel, como es notorio ligio pleyto en esta Chancilleria, y gano executoria, en que se le mādaron dar en cada vn año a el dicho Convento en su nombre seyscientos ducados, y cien fanegas de trigo, y cinquenta arrovas de azeyte, y oy actualmente el dicho Convento en su nombre ha obtenido executoria de vna cantidad muy considerable, con que se quieta la duda, y no poder obstar la *Clementina ex vii*, que tanto se ponderò por los Abogados de la jurisdiccion Real.

40 ¶ Y menos puede embaraçar, el que por la razon de muger sea albacea, *ex glos. in l. tutela, ff. de tutelis*; ibi: *Et commissaria*, & glos. verbo, *Religiosus*, in cap. *final de testamentis in 6. Et l. femina; ff. de regulis iuris, l. neque femina 54. ff. de procuratoribus, l. alienam, C. de procuratoribus*, ibi: *Alienam suspicere defensionem virile est*, *Et volta sexum muliebrem esse constat, l. femina 12. ff. de adendo feminae remotè videantur ab officio Argentariae, cum hac opera virile sit, l. 5. tit. 5. part. 5.*

41 ¶ Mas esto se limita en caso de ser albacea por fauor de los difuntos, y su voluntad, y ser

y fer pia causa, Tiraquellus *de iure maritali*, glos. 5. verbo, *contracter*, num. 271. *ad medium*, & *de privilegijis pia causa*, privilegio 164. *ad medium*. Y si se valen los Doctores de la l. a filio, in principio, ff. *de alimentis*, & *ciuaris legatis*, vbi Bartolus, Dom. Preses Couarr. in c. tua de testam. Molin. *de iustit. & iur.* tom. 1. disputa. 247. n. 15. Matieç. in l. 5. tit. 4. lib. 5. Recop. glos. 8. n. 5. D. Greg. Lopez in l. 3. tit. 10. p. 6. glos. 4. in fine, verb. *ad verte etiã*, Espino de testam. glos. 28. n. 35. Angulo de *meltiorationibus* in l. 3. tit. 3. lib. 5. *Recopilat.* glos. 4. num. 6. vers. *Fœmina*, Carpio lib. 1. de *executoribus testamenti*, cap. 7. num. 13. ibi: *Aliter autem alij quastionem absoluunt indistincta, quod mulier executrix constitui possit, quan sententiam tanquam veriore, & communiorem sequendam esse existimo.*

42 ¶ Valiendose del texto in l. cum pater, §. a filia, ff. *de legatis* 2. ibi: *A filia pater petierat, ut cui vellet ex liberis suis prædia, cum moretur restituere, l. filio 31. §. matri, ff. de adimendis legatis*, ibi: *Matris suæ ex parte heredi institute quatuor prædia legabit, & fides eius commissi, ut ex ijs duo socero restitueret.*

43 ¶ Y se vale Carpio en el lugar citado para fundar esta sentença de tres razones, y fundamentos. El primero; que concediendosele a la muger el poder ser albacea, es preciso, y configiẽte el concederle todo lo que es necesario para la execuciõ, y exercicio del tal ministerio, y officio, *ex c. Præterea de officio de legatis*, ibi. *Quia ex eo quod causa sibi committitur super omnibus, quæ ad causam ipsam spectare noscuntur plenariam recipi potestatem, & cap. 1. cum alijs, eodem tit. & Carpio dict. loco supra relato, num. 18. Id etiam aperte ostenditur in matre tutrice filiorum, quæ cum hoc officium exercere ei iurè concessam sit, Authent. matri, & abia, C. quando mulier, cum alijs: In eius consequentiã, & necessitatem permittitur ad exercitium tutela procuratorem constituere, & alia necessaria facere sine quibus eius pedito consequi non poterat;*

terat, idem versatur in Abbatis, & in alijs quibus suorum officiorum ratione illa eis permittitur.

44 ¶ Y la segunda razon que asigna, porque las palabras de la prohibicio, de que la muger no pueda exercer oficio de procurador, se deuen entender principalmente, y no secundariamente, y en su consecuencia, vt tenet C. apio lib. 1. cap. 1. num. 27. & 28. & 29. & 30. & in dist. cap. 7. num. 20. ibi: *Vnde licet mulier directe, & principaliter, non possit esse procuratrix in iudicio secus erit in consequentiam, per procuratorem in executionem officij constitutum.*

45 ¶ Y la tercera razon, porque los que no pueden estar en juyzio, pueden para el cõsultar procuradores, Innocentius in cap. cum I. & A. de sententia, & re iudicata, Abbas in cap. in euigimus de iudicijs, Bartolus in l. seruos, ff. de alimentis. & cõsaris legatis, como se ve: *Vi banitus qui ex forma statuti agere non potest alterius nomine conceditur*, Plaça de delictis, cap. 44. num. 9. i naquelle de iure maritali, l. 26. gl. 5. verbo, *contracter*, num. 173.

46 ¶ Y assi no entendiendose con la Abadesa del Angel la *Clementina eximi*, ni siendo de impedimento la razon del sexo, y no poder parecer en juyzio, que se haze con otorgar poder a procurador que en su nombre pida, no se obta el estar claustrada, pues hallamos que por su suplica el Cabildo de la Santa Iglesia Metropolitana de esta ciudad assistio a el entierro del Doctor don Juan Ceron, que fue en el dicho Convento del Angel, y lo sumtuoso del, y su preuencion, manifestò que se denia a la eleccion de tal albacea, no echandose menos la menor diligencia, ni omision, aunque la albacea no assistiese fuera, con que se desvanecen las causas, y razones con que los Abogados de la jurisdiccion Real; con el pretexto de impedimento, dieron, y han dado color a la defensa de la jurisdiccion Real, y excluyr la Ecletiastica.

47

¶ Y hallandose vsando del albaceaz-

go a la dicha Abadesa, como se manifesta de los autos, y sus pedimientos, y por lo que queda referido en el numero antecedente, no se le pudiera, ni pue de priuar de este oficio de albacea, hasta estar cumplido el testamento, y voluntad del Doctor don Juan Ceron, Cyriaco Niger, *contro vers. 290. num. 23. Amplius non possunt priuari executores hac facultate, sed permittendum est, quod negotium perficiant*, pues solo tuuiera lugar en la omisiõ de el albacea, y entraua el Ecclesiastico, vt refert *num. 22. ibi: Tunc denique, quia in omnem casum, ubi executores sunt negligentes excusatio debolbitur ad Episcopum urbis*, y mas quando el albacea para el cumplimiento del testamento no tiene obligacion de dar fianças, Cyriaco *contra vers. 534. nu. 24. ibi: Dum eius persona fuerit approbata a testatore, ut in simili de executore deputato a defuncto, quod non teneatur satisfacere*, ex textu in l. *Diuus Pius VII. & ibi Bartolus sub num. 3. ff. si cui plusquam per legem falsidiam.*

48 ¶ Y porque quode mas clara la materia, muchos DD. defienden, que la Clementina, *ex iuri*, no habla en la prohibicion con palabras irritantes, si no ysa de la palabra, *nõ potest*, que no induze prohibicion para que lo hecho no valga, ex a. g. text. in l. *filius familias. §. veterani. ff. de procuratoribus*, Menoch. *lib. 2. presump. 46. num. 14. Iason in l. patre furioso, num. 13. ff. de his qui sunt sui, vel alienis iuris*, aunque no tenga licencia de su superior, Dom. Gregorius Lopez in l. 2. tit. 10. part. 6. glos. verbo, *Frayles*, Matienço in l. 14. tit. 4. lib. 5. *Recopilat. glos. 1. num. 4. Zeuallos quest. 88. Thomas Sanchez de Religioso statu, lib. 6. cap. 11. a num. 43. Dom. Castill. lib. 8. cap. 7. num. 18. ibi: Valeat tamen executio testamenti per Religiosum facta, absque superioris licentia, etiam si Religionis esset Minorum Diui Frabiscisci*, Lezana *questionum Regularum, tom. 2. verbo, testamentum quo ad Regulares, fol. 631. nu. 4. & 9. & 47. Pelizarius in manuale Regular. tom. 1. tractatu 6.*

F

cap. 12.

cap. 12. à num. 24. § 28. Fray Leandro de Murcia in expositione ad suam Regulam, c. 7 n. 4. ibi Si bien en caso que lo hagan sin ella, valdra la accion arbitraria, y el pecado que en este caso cometerà el Religioso no será si no venial, porque aunque el Religioso no tiene mas querer, o no querer que el de su Prelado, y por esto se requiere dicha licencia, no será mas que venial, porque no se haze contra la obediencia en materia graue, y esto se ha de entender de los Frayles Menores. Y Fray Martin de San Ioseph, en la expocicion de la mesma Regla de señor Iuan Francisco, cap. 13. ibi: Mas si con todo esso hiziessemos pecando el officio de comissarios, ò albaceas, contra la voluntad de los superiores, y determinaciõ del derecho, valdria lo hecho, porque la simple prohibicion del Prelado, y de el derecho no anulan los actos mientras no vyan de palabras irritantes.

49 ¶ Y bastara licencia tacita del superior para que el Religioso obrasse en execucion de el testamento, sin ser necessario por escrito, Thomas Sanchez de matrimonio, lib. 3. disputatione 35. num. 10. § de statu Religioso, lib. 6. cap. 11. num. 11. Antonius Gomez tom. 2. variarum, cap. 2. num. 17. Dom. Gregor. Lopez in l. 93. glos. 91. tit. 18. partit. 3. Capiõ de executoribus testamenti, lib. 1. cap. 11. num. 13. § 14. argumento textus in l. Paulus respondit, ff. rem ratam haberi, ibi: Verbis aut factis. Y auiedo licencia del Prõuisor para que la dicha Abadesa vsasse el dicho officio de albacea, y esta por escrito, no tiene duda la materia, pues es Religiosa de la segunda Orden de santa Clara, como dexamos fundado, y ha obrado, y obra con licencia de su superior, sin que fuesse necesario el que la pidiesse, quando el concederfela supone que la pidio; y no se requiere el que la pida, ò no la pida, si no que la tenga, y vse de ella, como ha vsado. Con que por todos medios se desvanecen los que han tomado y validose los Abogados que han defendido y defienden la jurisdiccion Real.

50 ¶ Ex quibus parece , que el juez de 12  
 testamentos es priuatiuo , y competente para  
 conocer de la execucion del testamento del Doc-  
 tor don Iuan Ceron, y no tocarle al Alcalde mayor  
 de esta ciudad , y no obstar los fundamentos que  
 por la jurisdiccion Real se han traydo , y pondera-  
 do. Con que en conocer y proceder no haze fuer-  
 ça el Eclesiastico, y assi se ha de declarar, vt ita spe-  
 randum iudicamus. Salua in omnibus V.D.C.

r  
 D. D. Gregorio  
 Garcia Tello.

*[Faint, illegible text, likely bleed-through from the reverse side of the page]*

Tambien mandamos que el dicho  
cañal de la ciudad de Madrid  
do. Conde de Castella y de  
por la Real Cedula de  
de la ciudad de Madrid y no  
de la ciudad de Madrid y no  
de la ciudad de Madrid y no  
de la ciudad de Madrid y no

D. D. Castella  
García