



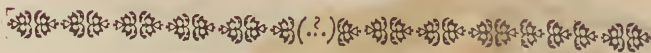
52

PARECER
D E
IVRISTAS

PARA EL EXCELENTIS-
simo señor Marques de Priego, cuya es
la Casa de Aguilar, Cauallero de la
insigne Orden del Tufon
de oro.

** S O B R E **

EL DERECHO DE PERCIBIR LAS AL-
caualas de su ciudad de Montilla.



Impresso en Granada, en casa de Blas Martinez, mercaderú,
en la calle de los Libreros. Año de 1624



PARIS

IVRISTAS

PARIS ANGELINIS
Paris pour les arts de Paris, c'est-à-dire
la Cour de France, Paris, de la
Maison d'Orléans, de la

de Oro.

PARIS

PARIS ANGELINIS

PARIS ANGELINIS

PARIS ANGELINIS



S cosa cierta y asentada, que el dicho señor Marques y sus antecessores hã tenido y tienen derecho de percibir las alcaualas en la dicha ciudad, y las han percibido de tiempo inmemorial a esta parte en virtud de titulo, ò de permissiõ de los señores Reyes, y que por releuar a sus vassallos, no las han percibido por entero, sino en cantidad moderada, que vnas vezes ha mótado mas, y otras menos. Y oy hallandolẽ su Excelẽcia muy apretado, y con obligaciones grandes de pagar acreedores en gran suma de maravedis, pretẽde cobrar las dichas alcaualas por entero, ò de la manera que le pareciere. Y se duda si lo puede hazer conforme a derecho, por no auer cobrado por entero su Excelencia y sus acreedores las dichas alcaualas, sino en parte tan pequeña, como se refiere.

R E S P V E S T A.

LA duda que esto puede tener nace de la razõ del texto in l. i. §. si quis hoc inter dicto, ff. de itinere actuque priuato, & per ea quæ ibi tradunt DD. y en la l. si prius nocturne, ff. de aqua pluuiæ arcenda, quibus cauetur ius ex possessione metiri, & tantum præscriptum, quãtum possessum, y de la l. is qui vsum fructu 15. ff. quibus modis vsum fructus amittatur, per cuius decisionem certum est, ius in ea parte cõseruari, in qua possessio interuenerit in cætero autem amitti, ad quod etiam est glos. in l. cum notissimi, §. in his, C. de præscriptio. 30. vel 40. annorum. Y que asentandose por cierto, que los Marqueses y señores que han sido de la dicha ciudad, no consta auer percibido las dichas alcaualas por entero, sino en parte les obsta, que si oy se pretenden por prescripcion, no se puede pretender mas que en aquella cantidad que se hã cobrado y possydo,

seydo, quia tantum dicitur præscriptum, quantum possessum: y si por priuilegio, o permission se ha conseruado el derecho de las dichas alcaualas en aquella parte que se ha dexado de cobrar, cum eadem sit ratio circa vnũ, quæ circa aliud, iuxta text. in l. 3. §. in amittenda, ff. de acquir. posses.

2 ¶ Pro Excellentissimo autem Marchione faciunt text. in l. si stillicidij, §. is qui partem, ff. quæ admodum seruitutes amittantur, l. vna est via, ff. de seruitutibus rusticorum prædiorum, ibi: *Vna est via, licet super plures fundos imponatur.* Et ibi: *Si nullo vsus sum, tota amittitur; si vel vno, tota seruatur.* d. l. is qui vsusfructum, quibus modis vsusfructus amittatur, ibi: *Is qui vsusfructum habet, si tantum vtatur, quia existimet, se vsus tantum habere, an vsusfructum retineat, & si quidem sciens se vsusfructum habere, tantum vti velit, nihilominus & frui videtur, si vero ignoret, puto eum amittere fructum, l. competit, C. de præscript. 30. vel 40. annor. ibi: Siquidem per tantum, vel ampliores temporis lapsum, minimè, vel minus quàm oportuerat, tributorum nomine solutum est non posse requiri, seu profligari contendere.* Et vltius ibi: *Functiones autem, seu ciuilem Canonem, vel aliam quampiam publicam collationem eis impositam, dependere compelli, neque huic parti cuiuscumque temporis præscriptionem oppositum admitti,* glos. optima in l. vnus ex socijs, verbo, placet, vers. Sed tu dic, ff. de seruitutibus rusticorum prædiorum. laté Fontanel. de pact. nuptial. claus. 4. glos. 18. par. 1. á nu. 144. Petrus Barbof. de præscriptionibus, ad d. l. competit, á num. 185. quibus iuribus & Doctoribus cauetur per vsus partis retineri ius in totum.

3 ¶ Y assi la justicia de la pretension del dicho señor Marques consiste de la verdadera cócordia de los dichos textos y Doctores, que en si parece estar encontrados, y contener manifesta antinomia. Pero bien entendidos, dán verdadera luz ala materia, y reduzen el punto a terminos claros y cui-

3

y evidentes, y su verdadera inteligencia se reduce a vna distincion juridica y legal, nempé, que o se pretende el derecho por titulo de prescripci6n, que per vsum, & possessionem quæritur, o por titulo translatiuo del dominio, vel quasi, del derecho sobre que se litiga, obtenido de quien lo pudo dar y conceder.

4. ¶ En el primero caso, cosa clara es, que quie no prouare auer poseido el todo, sino la parte, no podrà pretéder mas que aquello que huuiere poseydo per tempus legitimum: però en el segundo, quando se funda en titulo comprehensiuo parttis exactæ, & non exactæ, per vsum parttis totum retinetur. In primo casu procedunt iura, & Doctores relati, n. 1. In secundo vero iura, & Doctores relati, n. 2. & sic prædicta iura interpretantur Bartol. in d. l. i. d. §. si quis hoc interdicto, ff. de itinere actusque priuato, ibi: Per eum tex. dico, quod si quis ius colligedi pedagium vult dicere se præscripsisse, quia probat quod visus est colligere de talibus rebus, quod in illis tantu quæ fuit, in quibus apparet vsum, & dico in l. si publicanus, in fine, supra de publicanis, idem in præscribenda iurisdictio- ne, nam probata quasi possessione certi actus, in illo tantum præscribit, non in alijs, secus, si haberet concessionē ab alio, qui habet ius concedēdi, tunc si vtitur iurisdictio- ne in actu vno, retinet in omnibus. Felinus in cap. au- ditis, n. 8. de præscriptio. Decius conf. 269. n. 1. & 2. Petrus Surdus conf. 224. n. 25. & 223. n. 47. & me- lius omnibus Franchis decif. 397. num. 11. & 12. ibi: Ex quo fundamento corrui maior pars allegatorum in contrarium, tex. enim in d. l. 3. cum alijs allegatis, proce- dunt quando certum est in privilegio concessionis venire iura exacta, & non exacta, quia tunc per exactiōem aliquorum, & ex iuribus prædictis conseruantur alia iu- ra, & eorum possessio, & ita loquitur Decius in supra allegato conf. in quibus erat certum quid erat concessum, & Aimon. dicto conf. 55. secus autem erat in casu de quo agebatur, in quo dubitabatur, qui d. veniat sub nomine ha-

B

uila

uilationis, postquam membra, & iura iudicantur, secundum diuersitatem locorum, & iura huiusmodi hauilationis diuerso modo censentur intus ciuitatem Capuae, & diuerso modo in Casalibus.

5010 ¶ Y pues el señor Marques y sus antecessores no han adquirido este derecho, ni lo pretenden iure impositionis, ni mediante la prescripció, sino por titulo Real de priuilegio, ò de permission y tolerancia, como les pertenecen y han pertenecido las alcaualas a todos los Grandes de Castilla, que no tienen priuilegio escripto de los señores Reyes, teste Auendaño de exequendis mādatis, lib. 1. c. 1. n. 30. vers. quod facit, Azeuedus in l. 2. tit. 15. lib. 4. nouæ compilatio. n. 1. Belluga, in speculo Principum, cap. 14. §. 1. in fine. Y por estos titulos, o cada qual dellos han percebido parte de la dicha alcauala, es forçoso confessar el auer retenido y cōseruado el derecho en todo para poderla oy cobrar si quisieren por entero, a razon de a diez por ciento, (que es la cantidad natural y legal que corresponde a el derecho total de la alcauala, iuxta tex. in l. 1. & 2. titul. 17. lib. 9. recopil. & toto tit. 22. ciuidé lib.)

6110 ¶ Et ideó tratando como oy trata el señor Marques de cobrar por entero las dichas alcaualas, lo puede hazer, no obstáte que no las aya percebido, ni cobrado por entero su Excelencia, ni sus antecessores, per iura & Doctores relatos supra n. 2. & 3. & per tex. in l. locatio 9. §. earum, ff. de publican. & vectigalibus, ibi: *Alius exercere non prohibetur*: porque lo que se ha dexado de cobrar, o por gracia, o negligencia, no puede ser en periuicio, vt probant Bart. & Doctores, in d. §. earum, Franchis, d. decil. 397. n. 9. ibi: *Et nouissimé dicebatur non obstare quod pro præterito non fuerit facta exactio, quia quod vnus publicanus ex indulgentia, vel negligentia nõ exigit, alter exigere non prohibetur*. Mayormente fiendo este derecho de las alcaualas de la casa y mayorazgo, a quien la gracia o negligencia de los antecessores

4

cessores no puede prejudicar, ex pluribus quos co-
 gerit, & sequitur Mieres, de maioratibus, 4. p. q. 23 i
 n. 33. & 34. & ex his que tradit Domin. Molina, de
 primogenijs, lib. 4. cap. 9. n. 10. ob. ff. s. 3. l. cum in
 7. q. 1. Sin que los vassallos se puedan escusar de
 la paga, con el pretexto de que nunca se han paga-
 do las dichas alcavalas por entero, sino en parte,
 porque supuesto que en el titulo que la casa y ma-
 yorazgo ha tenido para poderlas cobrar, implicita-
 mente está comprehendido el derecho del todo
 hasta en cantidad de diez por ciento, en que cabe
 lo cobrado, y lo no cobrado. Entran fundándose
 señores Marqueses en el todo contra los vassallos,
 como lo hiziera su Magestad, si las dichas alcaua-
 las se trataran de cobrar en su Real nombre, y mu-
 cho mejor si el derecho de perceber las dichas alca-
 ualas ha sido precariamente, y por el titulo de per-
 mision. Tunc enim Marchiones nomine Regio
 possedisse existimarentur, l. l. certé, ff. precario,
 ibi: *Is qui rogauit, ut precario in fundo moreretur, non
 possidet, sed possessio apud eum qui concessit remanet.* v. bi
 Bart. & Paulus, Castrensis, y el no auerse pagado
 enteramente las dichas alcavalas, no puede auer
 conseruado a los vassallos en su libertad, porque
 naturalmente han sido obligados a pagar el dicho
 derecho, y mucho menos, reduzidos a ella, por
 muchas razones.

8. La primera, porque si por algun camino
 auian de pretender auer adquirido libertad, auia
 de ser por derecho de prescripcion, la qual no se
 puede pretender sin possessio, quia sine possessio-
 ne prescriptio non procedit, sine possessione. 15.
 ff. de viucapio. cum similibus, y los vassallos no ha
 estado en esta possessio sino los Marqueses, porq
 auiendo cobrado parte de las dichas alcavalas, ha
 conseruado el derecho y quasi possessio de per-
 cebirlas en todo, d. l. si usufructum, ff. quibus mo-
 dis usufructus amittatur, cum similibus, sup. n. 3.

& 4. relatis, glos. notabilis in l. cum notissimi, §. in his, verb. per singulos, prope finem, C. de præscriptione 30. vel 40. annor. Bartol. in l. si prius nocturnè, num. 1. & 2. ff. de aqua pluua arcend. Decius, cons. 271. num. 17. Ruin. cons. 112. lib. 1. Y poseyendo se por parte de los dichos señores Marqueses in solidum, no pudieron estar en quasi possession de no pagar los vassallos, quia duo in solidum possidere non possunt, l. si vt certo, §. si duobus vehiculum, ff. commodati, cum similibus.

¶ La segunda razon es, porque supuesto q̄ el derecho de las clausulas en estos Reynos, de su primera introduccion ha sido tan conocido y sabido de todos, y que los Marqueses, ni los vassallos pudieron ignorarlo, ni que se podía cobrar de diez vno, pagando los vassallos qualquiera cantidad por razon de la dicha alcuala, fueron vistos reconocer la obligacion en todo, per text. in l. cum fidem, C. de non numer. pecun. glos. in dict. l. cum notissimi, §. in his, verb. per singulos annos, C. de præscript. 30. vel 40. annor. vbi Salicetus, Auendaño de exequend. mandat. 2. par. cap. 30. numer. 13. circa finem, Ioann. Gutierrez de iurament. confirm. part. 3. cap. 1. num. 34. ibi: *Et in terminis inuenio, quod limitat d. l. ordinamenti, in vno supra dictorum casu, scilicet, si pars debiti soluat, vt in altera parte non soluta, non habeat locum præscriptio, vt putat, si aliquis debet singulis annis centum, & vnoquoque anno soluit quinquaginta, nam in alijs quinquaginta non habet locum præscriptio. Auend. in 2. par. cap. 30. Prætorum, num. 13. vers. Item dicta lex. Fontanel. de pact. nuptial. claus. 4. glos. 18. par. 1. à nu. 144.*

¶ Quæ ratio ex duplici cõsideratione corroboratur. La vna, porque como se refiere, en la consulta, no ha auido punto fixo en la cobrãça de esta alcuala: verbi gratia; a razon de a vno, de a dos, o de a tres por ciento, antes se ha cobrado indiferentemente, vnas vezes mas; otras vezes me-

5
 nos, aunque nunca por entero, sin que por los vassallos se aya hecho resistencia en las pagas en lo más, y en lo menos; y no auiedo auido y uniformidad en las pagas, ni en la cantidad que se ha pagado, no puede auerse introduzido prescripcion, ni costumbre en contrario, vt notat Bartol. in l. 2. in prin. ff. solut. matrim. n. 21. Decio conf. 215. num. 2. Craueta conf. 96. numer. 5. plures refert Menoch. conf. 8. numer. 16. & 17. Ferratiensis, de consuetud. cap. 21. numer. 33. vers. & cum elegante, Ioannes Garcia de expensis, dict. cap. 9. num. 26.

¶ La otra, porque supuesto que el auer cobrado las dichas alcaualas en parte, y no en todo, no ha sido por ignorar los señores que han sido de la casa que les pertenecía el derecho de poder cobrar las dichas alcaualas por entero, y en todo, ni por resistencia, ni contraria voluntad de los vassallos, no queriendo pagar las alcaualas enteramente auiedoselas pedido, que en este caso per negationem pudieran pretender estar constituídos en contraria quasi possessione, per text. in cap. cum olim, de censibus, gloss. in l. qui luminibus, ff. de seruitutibus vrbano. prædior. Abbas, Innocentius, & alij, in cap. significante, de appellatione. el auerse dexado de cobrar por entero las dichas alcaualas ha sido acto facultativo y gracioso, que no ha podido perjudicar a los señores que han sido de la casa y mayorazgo, ni aprouechar a los vassallos, vt tradunt Cuius, & Bald. in l. 1. C. de seruitutibus & aqua, Bart. in l. quominus, ff. de fluminibus, num. 17. & in terminis Castillo, decis. Siciliae 66. num. 4. cuius verba refert additio Riccij ad decisionem 397. Vincencij de Franchis, ibi: Concessio iuris bauitationis, an includat etiam concessionem iuris Dohane, adde Capi Blancum in pragmatice 8. n. 173. de Varonibus, Torniel in compendio decisio. folio 103. columna 2. vers. Castillo, decis. Siciliae 66. num. 4.

C
 que

zerles la equiualencia que les pareciere. Saluo
&c. Fecho en Granada en 23. dias del mes de Ju-
lio de 1634. años.

*El Licenciado Fernando
de Meneses.*

*El L. Alonso de Morales
Ballesteros.*

*Licenciado Bermudez
de Castro.*

*El Lic. Don Iuan
Perez de Lara.*

*Lic. Miguel Verdejo
Caruajar.*

*Lic. D. Luis Thadeo
de Burgo.*

*Licenc. Herrera
Pareja.*

*El Licenciado Vargas
Machuca.*

8.
Zobor la equitativa que los parientes
de. Frcho en Granada en 23. dias del mes de In-
ho de 1544 años.

El Licenciado Fernando de Meneses
El Licenciado de Meneses

El Licenciado Fernando de Meneses
El Licenciado de Meneses

El Licenciado de Meneses
El Licenciado de Meneses

El Licenciado de Meneses
El Licenciado de Meneses