

dom<sup>o</sup> de retto  
665  
5  
A-Caj 20617  
143247  
IHS.



NEL PLEYTO QUE V. S. tiene visto, entre el Fiscal de su Magestad, y Nicolas de Henao, vezino de Talamanca, y los demas cósortes de la vna parte: y don Garcia de Aluarado de la otra, sobre el pretenso Tanteo de la dicha villa de Talamãca, y lugares de su tierra.

SE presupone en el hecho, que su Magestad vendio al Marques de Auñon la dicha villa, y lugares de su tierra, con su jurisdiction, en virtud del breue de su Sanctidad, en primero de Abril, del año de setenta y siete: y tomò la possession quieta, y pacificamente de la dicha villay lugares.

ITEN se presupone, que por el año passado de ochèta y dos, vèdio su Magestad al dicho Marques de Auñon las alcavalas de la dicha villa de Talamanca, y desde entonces aca las hatenido, y possedydo, cobrado, y lleuado quieta, y pacificamente.

ITEN se presupone, que siendo el dicho Marques señor, y possedor de la dicha villa, y lugares, con las dichas alcavalas, lo vendio todo al dicho don Garcia de Aluarado, en treze de Abril del año proximo passado, de 1585. por precio de treynta y quatro quentos, y tantas mil maravedis, el qual pagò el dicho don Garcia de Aluarado, y el escriuano da fè de la paga, y tomò la possession de todo, hasta quinze del dicho mes.

A ITEN

**ITEN** se presupone, que Nicolas de Henao, sin poder de la dicha villa, y algunos de los dichos lugares, tenièdo noticia desta venta, ocurrieron luego à este supremo Consejo à tratar del dicho Tanteo, pidiendo ciertas roturas, y otras comodidades, y fuerõ admitidos: pero este auto no se notificò, ni al dicho Marques, ni al dicho dõ Garcia de Alvarado: y solo se les mandò, que jurassen, y declarassen el precio de la dicha venta: y le juraron, refiriendose en todo à la escriptura de venta, que estava hecha.

**ULTIMAMENTE** se presupone, que auiedo venido à noticia del dicho don Garcia, lo pedido por el dicho Nicolas de Henao, y cõsortes, presentò la dicha carta de venta, y possession, con los titulos, que el dicho Marques tenia de su Magestad: y pide, que el dicho Nicolas de Henao, y confortes sean repelidos, y que no se permita q̄ le dê molestia, y alegò de su justicia, y se dio traslado al Fiscal, y confortes, y se concluyò el pleyto, y està visto para se determinar.

**HIS** sic premissis, se fundarã en fauor del dicho dõ Garcia de Alvarado, tres Articulos de derecho mas principales.

**E N E L** primero se mostrara, que en rigor no tiene la dicha villa, y lugares ningun derecho para tantearse.

**E N E L** segundo, que no fue necessario, que la venta q̄ su Magestad hizo al dicho Marques, se notificasse à los dichos lugares, ni tuuieron quatro meses para se poder tantear.

**E N E L** tercero, que en caso que pũdieran ser admitidos al dicho Tanteo, auia de ser conforme a las leyes del retracto de abolengo, y patrimonio, y que cõforme à ellas ninguna justicia pueden pretender.

**Primus**

474  
21

## Primus Articulus.



**A**NTES de llegar á este primer Artículo, advertimos, que la dicha villa de Talamanca no ha pedido hasta agora el pretêso Tanteo: por que el dicho Nicolas de Henao no tiene poder de la dicha villa, antes ella lo contradize, y en su nombre Ioan de Benito, procurador general della, con poder que tiene de todo el ayuntamiêto general de la dicha Villa: y basta la mayor parte, para q̄ esto aya de preualer. l. q̄ maior. ff. ad municipal. l. maiorem. ff. de pact. tradunt. DD. cõmuniter in. l. omnes populi. ff. de iust. & iur. Yaunq̄ el dicho Nicolas de Henao se quiere valer de vn acuerdo del dicho ayûtamiêto general, el qual sacò de los libros del dicho ayuntamiêto, con cedula de su Magestad: cõ este mismo acuerdo queda mas fundada la intenciõ del dicho dõ Garcia: porq̄ expressamente dize, que no effectue ninguna cosa, y que si algo hiziere, sin cõsultar à la dicha Villa, y sin su voto de todos, que no valga nada. Y asì es verdad llana, que no tiene poder de la dicha villa.

**N**O obsta dezir, q̄ el dicho Nicolas de Henao, cõ otros hidalgos de la dicha Villa bastan para pedir este Tãteo, aunque sea menor parte de la Villa, por ser en vtilidad de la mesma villa, quasi in hoc casu sanior pars præualere debeat, vt in. c. i. de his quæ fiunt à maior. parte cap. ibi: *Nisi à paucioribus & inferioribus aliquid rationabiliter obiectũ fuerit, & ostensum.*

**P**OR QVE se responde, que en esta materia se haze esta distincion, Quòd in ecclesiasticis sufficit sanior pars, & sic procedit text. in dict. c. i. cum similibus. In profanis verò requiritur, quòd concurrat maior, & non sufficit, quòd sanior contradicat, & ita procedit tex. in. d. l. quod maior, & in. d. l. maiorem. & est tex. in. l. aliud. §. refertur. ff. de reg. iur. & in. l. nominationum. C. de decurionib. lib. i. o. l. fin.

C. de prædis decurion. eod. lib. Sequuntur, DD. communit-  
ter citati per Felin. in. c. cum omnes, numer. 19. de constitut.  
Alexand. l. maiorem. ff. de pact. Y pues en este caso sumus in  
profanis, benè sequitur, que se ha de estar á lo que la mayor  
parte de la Villa quiere.

**R V R S V S**, de iure Canonico in rebus ecclesiasticis,  
non verum est dicere, que basta lo que se haze á minori, &  
saniori parte. Licet enim concurrat requisitum de saniori  
parte, faltale el de maiori parte, y ambos han de concurrir,  
iuxta iura superius citata, sin que obste el dicho cap. 1. de his  
quæ fiunt á maiori parte: porque procede in hunc sensum,  
Que lo que la mas sana parte haze prospiciens vtiora, sea  
baltante para impedir, lo que la mayor parte ordena: pero  
no para que se aya de hazer lo que la mas sana, pero menor  
parte ordena. Et hoc est, quod dicunt Doctores, qui in con-  
trarium citari possunt, quicquid aliter resoluat Menoch. con-  
sil. 96. num. 2. Y que no valga, quod decernit minor pars,  
quæ est sanior, sed tantum efficiat, vt non seruetur, quod ma-  
ior pars, licet non sanior, decreuerit: expressè probat Innoc.  
in. c. scriptum est, de election. numer. 6. & in. c. quia propter,  
eod. tit. & Compostellan. in. c. ecclesia, el ultimo, eod. tit.

**Y D E M A S** de todo lo dicho los dichos particulares,  
que van contra lo pedido por la mayor parte, y por el ayun-  
tamiento de la dicha Villa, no se juntaron concegilmente  
en forma de concejo, y de pueblo, vt requiritur in omnibus  
actibus vniuersitatum, iuxt. glo. in. c. cum omnes, verb. *consti-  
tutum*, in fin. de constitut. vbi Felin. dicit communem, num.  
24. & docet glos. c. in genesi, vers. neque in singularibus, de  
election. Y esto solo basta para darlos por no partes, iuxta re-  
solutionem supra citatam.

**R V R S V S**, aunque poderouiera para el dicho Tan-  
teo (quod millies negamus) la parte del dicho Fiscal, y con-  
fortes tienen precisa necesidad de mostrar, q̄ en el presente  
caso

caso ay derecho de retrato: porq̄ el dicho don Garcia de Aluarado tiene fundada su intencion en la.l.dudum.C.de con trah.empt.la qual dize, que el comprador tiene seguridad en lo que compra, y que nadie se lo puede tomar por el tanto, no mostrando ley, q̄ especialmente le de derecho de Tãteo.

Y E L Dicho Fiscal, y consortes no muestran, ni podran mostrar ley de derecho comun, ni del Reyno, q̄ dè à los vafallos, este derecho de Tanteo: & ideo standũ est regule dictæ. l.dudum, la qual se ha de guardar, vt in.l.ab ea parte. ff. de probationib. etiam contra personas priuilegiatas, vt in.l.in fraudem. §. fin. ibi: *Quia generalis est ista determinatio* ff. de milit. testam. Ad herẽdum etiam est rationi naturali, quæ vnumquenque in re sua facit liberum moderatorem, & arbitrum: vt in.l.in re mandata. C. mandati. l. sed & si lege. §. consuluit. ff. de petit. hæred.

N E C obstat gloss. in.l.inuitus. ff. de fideicommissar. libertatib. la qual dize, quod vafalli inuiti non possunt alienari. Porque no trata deste derecho de Tanteo, ni le da á los vafallos in casu, vbi alienatio fieri potest, que es, quando venditio feudi, seu vafallorum fit cum ipsa vniuersitate territorij. Nam in terminis dictæ glossę sic hæc distinctio: Quod aut dominus vult alienare vafallos de per se, & nõ potest absque eorum consensu, & ita procedit. d. gloss. Aut eos alienat cum vniuersitate territorij: & tunc sine dubio valet venditio, & ita distingunt Doctores communiter in.c.dilecti, de maiorit. & obedi. Abb. in.c.auditis. nu. 2 1. de præscript. Alexand. cons. 2 5. num. 2 1. lib. 5. Molinæ. in consuetud. Parisien. §. 1. glos. 3. num. 2 5. in expurgatis, & cum alijs Petrus Dueñas reg. 2 1 5. col. fin. in fin. & latè Cardin. Puteus in decis. 3 9. numer. 2. adõde dize, q̄ assi se determinó en la Rota. Ea enim, que per se prohibentur alienari, transeunt cum vniuersitate: vt est ius patronatus, quod per se non potest vendi: quia est ius spirituale, & tamen transit cum vniuersitate. c. ex literis, vbi. DD. de iure patronat. l. 1 5. tit. 5. part. 5. Y assi vendiendose

do se los vasallos con el territorio, y Villa vniuersalmente, potest fieri alienatio etiam in rusticum: vt inquit Bald. c. 1. §. ex ea, de lege Conradi, in vsib. feudor. quem sequitur Ias. l. si non sortem. §. libertus. num. 27. ff. de condit. indebit. Y en este caso, que es, quãdo alienatio fit cum territorio, ninguno de los q̄ figuē, y distinguen la conclusion de la glossa, les dio derecho de Tanteo. Ac proinde podemos con verdad dezir, que toda esta comun opinion (en quanto da libertad al señor de la villa, para que la venda cum sua vniuersitate) es en fauor desta verdadera conclusion, que los vasallos no tienen derecho para rescatarse por el tanto.

**MENOS** obsta, si el dicho Fiscal se fundasse en vna opinion de Ioan Fabro in. §. dominus, inst. de noxalib. a donde saca de aquel text. que assi como quando seruu traditur pro noxa, se puede rescatar por el tãto, y pagar el daño, vt probatur in. d. §. dominus: assi tambien lo podran hazer los vasallos, y que este derecho ha de durar por treynta años, ex reg. l. sicut. C. de præscript. 30. vel. 40. annorum.

**PORQUE** se responde, que Fabro non fingit pedes in hac opinione, & in finalibus verbis in contrarium inclinatur, & meritò: porque aquel caso es especial en fauor de la libertad, cuius causa multa sunt constituta contra regulas ordinarias, iuxt. text. in. l. quidem. C. de necess. seruis hæred. instit. l. 2. C. de patrib. qui filios distraxer. Y en los vasallos, respecto del señor, aunque se pueda considerar mas vtilidad de ser sujetos à vn señor, mas que à otro, no trata de libertate consequenda, porque en quanto à esta son tan libres, como los señores: y assi no procede el argumento de vn caso à otro. l. inter stipulantem. §. sacram, ibi: *Sed hac dissimilia sunt.* ff. de verbor. obligat. ¶ Præterea (y esto no parece que puede tener respuesta) el texto no habla en caso de veta del esclauo, en la qual es cierto, que si yo vendo mi esclauo à Pedro, y Pedro le compra, no tiene el esclauo derecho de tanteo, vt in. §. si. inst. de donat. per casum de speciali, y esto es sin duda. Y pues el esclauo

clauo no se puede rescatar por el tanto, quando su señor le vé de: es fortissimo argumento, que en la venta de los vasallos con el territorio, no tendran derecho de tanteo: pues el esclauo, cuya libertad es tan fauorecida, no le tiene: y assi el dicto S. dominus, no se induze, ni puede induzir para el caso de la venta de los vasallos con territorio: antes es expresso contra ellos, pues en caso de venta no tiene el esclauo tal priuilegio. Destructo igitur fundamento huius opinionis, corrui prædicta opinio. l.egi tecum. ff. de except. rei iudic. c. cum Paulus. 1. quæst. 1. Atq; ideo tractando Greg. Lopez desta opinion de Ioan Fabro in. l. 4. tit. 13. par. 7. verb. *Desamparar los seruos*, dubitat valde de ea. Y lo mismo haze Didacus Perez in l. 14. tit. 1. lib. 4. ordinamenti, verbo. *Todos aquellos*, & sic cogitandum reliquunt, ex eo quò retractus est odiosus, & quia non reperitur casus iste vasallorum in iure decisus: & magis quia tex. in dict. §. Dominus, recté intellectu, est exprefus contra hanc opinionem, facta ponderatione de casu speciali, in quo loquitur, scilicet, vbi seruus datur pro noxa, qui tunc nullius reputatur, & quia si essemus in casu venditionis (de quo nostra est disputatio) totum contrarium respondent iura. Y aunque el señor Presidente Couarr. in. c. quamuis pactum. 2. par. §. 2. num. 4. de pactis in. 6. tenga esta opinion, que concede el retrato a los vasallos, alega à Hostiense, & Felin. in. c. dilecti. de maiorit & obedi. & Hippol. l. 2. §. cum quidam, numer. 10. ff. de question. Y estos Autores no dizen esto, sino van tratando la question de la glossa. in. d. l. inuitus. ff. de fideicommiss. libert. Y la siguen, en quanto dize, quòd vasalli inuiti non possunt alienari. Y esta question es muy diferente de la del retrato, de quo modo nobis est questio: vt proximo fundamento ostensum est. Y assi pues el señor Presidente se funda en los dichos Autores, los quales no hablan en retrato: retinendum est, que pues no ay ley ninguna, que conceda este extraordinario derecho de retrato, nullo iure subsistunt en pedillo.

**M E N O S** obsta si el dicho Fiscal, y cósortes se quisiessen ayudar



ayudar de lo dispuesto en la l. 1. tit. 18. part. 2. in illis verbis.  
*Si los quisiesen vender, o cambiar, deuenlo primeramente fazer  
saber al Rey, è queriendo el dar tanto por ellos en auer, o en cam-  
bio, como otro de la tierra diesse, a el los deuen dar.* Ex quibus  
verbis fortassis Fiscalis Regius dicet, que su Magestad quie-  
re tomar estas villas por el tanto.

**PORQUE** se responde, lo primero. Que el Fiscal en  
todo este processo no ha hecho tal pedimiento por parte de  
su Magestad, diziendo, que quiere tomar estos lugares por el  
tanto, antes ha salido coadjuuando el derecho, que los dichos  
lugarés pretenden: y afsi, como de cosa en que no ay pedi-  
miento, no se deue de hazer caso, pues la sentècia se deue dar  
conforme al pedimiento: iuxta. l. vt fundus. ff. cōmun. diuid.  
cum similibus.

**LO Segundo** se responde. Que aquèlla ley habla en ca-  
stillos y fortalezas, en los quales consiste la defenfa del Rey-  
no: vt patet ibi: *La vna à quien el Rey da los castillos por here-  
damiento, &c.* ¶ Iten habla, quando estos tales castillos se ena-  
genan à eltrangeros: vt patet ibi: *Nin los deuen enagenar en  
vida, ni en muerte à omes defuera de su señorio, ni à otros de  
quien pudiesse venir guerra, ni daño al Reyno, & ita ibi nota-  
uit Greg. verb. Defuera. Inferēs ad quætionē, an alienigena  
possit succedere in huiusmodi castellis, seu Castris?* ¶ Iten,  
la dicha ley habla en los dichos castillos, que fueron donados  
por el Rey: vt patet ex verbis supra relatis, ibi: *A quien el Rey  
da los castillos por heredamiento.* Y no habla en los que  
los tienen por titulo oneroso de compra, ò otro semejante: y  
á esto responden las palabras de la dicha ley, ibi: *Ca maguer  
en la carta, ò en el privilegio del donadio, dixesse que gelo daua  
para fazer su voluntad dello, como de lo suyo, no se entiēde por  
esso, que aquel, cuyo es el heredamiento, deue ende fazer cosa, por  
que el Rey, ni el reyno finquen desheredados, ni que reciban da-  
ño, nin mal de aquello que el dio para fazer bien: antes se entien-  
de que le deuen con ello aguardar, è seruirle con ello.* Ecce, que  
la dicha

la dicha ley habla en caso differentissimo del nuestro : vt est luce meridiana clarius : pues habla en castillos, que proceden de donadios de los Reyes, y en enagenacion hecha à estrangeros, ò hombres de quien pudiesse venir guerra, ò daño al reyno. Igitur impertinenter adducitur ad nostrum casum : quia ex diuersis, & tam diuersis, non fit illatio. l. inter stipulantes. s. factum. ibi : *Sed hæc dissimilia sunt.* ff. de verbor. oblig.

**Y N O** Ay que hazer caso de lo que se dize, que su Magestad es interessado, en que los dichos Concejos se tanteen y se incorporen en la corona Real. Porque esto no les da, ni puede dar este derecho de tantearse: antes in causis iudicandis Princeps non vult, vt Fisci habeatur ratio : vt in. l. 1. ibi : *Ne fisci videamur habere rationem.* C. de secundis nuptijs. Quinimò reputat ipse Princeps commodum subditorum proprium ipsius Principis : vt in. l. vnica, circa fin. C. de caducis tollend. & thesaurus Principis non est Fiscus suus, sed subditi benè se habètes. s. cogitatio. in Authen. vt iudices, sine quo quo suffragio. Nam subditi pingues nerui dicuntur Principis: vt in. l. 2. C. de omni agro deserto. lib. 11. eleganter Bald. consil. 410. col. 3. lib. 5. & beatissimus est Rex, qui sedet super Cathedram æquitatis, dum modo lex naturæ consentiat : vt eleganter inquit Bald. consil. 364. col. 2. lib. 2. & ideo in casu dubio, voluit lex pronuntiari contra Fiscum. l. nõ puto. ff. de iure Fisci: & potiùs vult Princeps ampliari Imperium hominum adiectione, quàm pecuniarum copia, post habita ratione Fisci. l. cum ratio. s. si plures. ff. de bonis libertorum. Y assi no ay que tratar desta objection, teniendo como el dicho D. Garcia tiene la fuerça de la ley, y de la justicia en su fauor.

**Secundus Articulus:**

**E**L DICHO Fiscal, y consortes, despues de la vista deste pleyto, parece que hazen mucha fuerça en dezir, que su Magestad vèdio la dicha villa, y lugares de

B de

de su tierra al Marques de Auñon, cō la cōdiciō q̄ aora es ordinaria, de q̄ se notificasse a las dichas villa, y lugares la dicha venta, y dacion de possessiō: para que tuuiesse facultad de se poder tantear, y tomar por el tanto, è incorporar en la corona Real, dentro de quatro meses, de como les fuesse notificado. Y dizen, que esta notificaciō no se les hizo dentro de los dichos quatro meses, y que por esso son en tiēpo: quia prædicta notificatio fieri debebat, y que auia de constar de ella por escrito: *ex text. in Clem. causam. de election.* Y que no basta que lo supiesse, porque auia de preceder la dicha intimaciō: *glos. verb. appellatum. in dict. Clem. causam. l. de nuntiare. circa princip. ff. de adulterijs.*

**Y ANTES** Que lleguemos á responder á este fundamento: con el mismo fortificamos lo que queda dicho en el precedente Artículo. taliter, que no se le puede dar respuesta Porque siendo asy como el dicho Fiscal, y consortes dizen que a los Concejos se concedieron los dichos quatro meses, *ex speciali indulgentia Principis.* Con esto mismo se prueua, que no tenian, ni vn solo dia para tãtarse: porque frustra *precibus impetratur, quod iure communi conceditur. l. vnica. C. de cupressis lib. 10.*

**Y NO** es buena salida la que el Fiscal da á esto, diciendo, que se dieron los dichos quatro meses, restringiendo el tiempo, que de derecho comun tenian: quasi de otra manera no huiera quien comprara los lugares de la yglesia, que se vendian en virtud del breue de su Sanctidad.

**LO Vno**, porque *viua voce accepimūs á Dominis, qui huic rei interfuerunt*, que la razon de la concessiō de los dichos quatro meses, fue en fauor de los Concejos, y esto que es verdadero, basta para exclusion desta consideraciō. ¶ Lo segundo, porque si los dichos concejos tuuieran el tiempo, q̄ el dicho Fiscal dize, no se le quitara su Magestad: *cū ius quaesitum nemini tollere possit, Cyn. & DD. in l. rescripta. C. de precib.*

precib. Imp. offer. latè Antonius Gabriel. libr. 3. titul. de iure  
 quæsito non tollen. conclusio. 1. versicul. contrariam. ¶ Lo  
 tercero, porque Princeps ipse nunquam videtur tertio præ-  
 iudicare. l. 2. §. meritò, & §. si quis à Principe. ff. ne quid in lo-  
 co publico. ¶ Lo quarto, porque si se entendiera, que quita  
 ua derecho à los dichos Concejos, vsára de clausulas deroga-  
 torias, & de plenitudine potestatis, y de otras semejantes, de  
 que vsa, y suele vsar, quando trata de prejudicar à tercero (vt  
 plusquam notum est) de las quales no vsó, significando, que  
 era gracia y merced, la que hazia a los dichos Cõcejos. ¶ Lo  
 quinto, porque el Fiscal auia de mostrar ley, ò derecho, que  
 indubitadamente diesse à los Concejos la facultad, que dizé  
 que tienen de tantearse, y entonces pudiera acomodar la ra-  
 zon que imagina, para quitar la fuerça del argumento que  
 hazemos. Pero pues no muestra ley, ni derecho para el dicho  
 retrato, y por nuestra parte tenemos la regla general, que està  
 contra los retratos, & in specie mostramos la verdad deste ar-  
 ticulo: benè sequitur, que los quatro meses se dieron in casu  
 necessario, y por no tener los Concejos vn dia para se poder  
 Tantear.

VINIENDO igitur a la resolucion en particular de  
 los dichos quatro meses, y de la notificacion que el Fiscal y  
 consortes dicen, que se les auia de hazer à los dichos Conce-  
 jos: Dezimos, que el presupuesto que toman, de que se auia  
 de notificar la venta, y possession a la dicha villa, y lugares, y  
 que tenian quatro meses para se rescatar: lo auian de prouar,  
 vt in. l. ei, qui dicit. ff. de probat. y mostrar, que su Magestad en  
 la venta que hizo en fauor del dicho Marques, ò en las cedu-  
 las que en su fauor mandó despachar, le auia puesto, y dado la  
 dicha forma. Lo qual no muestran en todo este processo, ac-  
 proinde dicimus, quòd actore non probante, reus (ques es el  
 dicho don Garcia) debet absolui. l. qui accusare. C. de edend.

SECVNDO, Et ex abundantia, mostramos, que al  
 tiempo de la dicha venta no auia la dicha solennidad, ni se  
 guardaua

guardaua mas que la ley del retrato de Abolengo, y patrimonio, por el medio general, y capitulo del, que trata deste dicho rescate, que esta presentado por el dicho don Garcia, por el qual cõsta, q no se dan a los Concejos que se quieren rescatar los dichos quatro meses, ni se les manda hazer la dicha notificacion, y solamente dize estas palabras: *Iten se declara, que si algunos lugares de los que se ouieren de vender, conforme a lo contenido en este assiento, se quisieren comprar, y redimir para boluer a quedar en nuestra corona Real, lo ayan de poder hazer dentro del termino de la ley.* Ecce, que el dicho medio general no dize mas, sino que puedan hazer el rescate dentro del termino de la ley. Y lo de los quatro meses no se introduxo por ley, sino por decreto particular de los señores de la junta de Presidentes: cui decreto non conueniunt illa verba, quæ de lege loquuntur, & cui non conueniunt verba, nõ conuenit dispositio. l. 4 §. toties. ff. de damno infecto, & verè la ley de q habla el dicho capitulo de medio general, es, la que dispone en el retrato de Abolengo, y patrimonio, pues no ay otra que dè a los dichos Concejos ocasiõ para pedir el dicho retrato: prout affirmât communiter DD. huius regni, quos referemus in tertio Articulo huius allegationis, in princip. Y siendo esta la ley de que el dicho capitulo trata, pues las dichas palabras no se pueden referir a otra, est perinde, ac si essent expressa in dicto capitulo: quia relatum inest in referente: vt in. l. asse toto. cum simil. ff. de heredib. instit. Y quando la relacion no se puede hazer sino a vna cosa, la tal cosa habetur pro expressa: vt in. l. 2. ff. de liber. & posth. gloss. in. l. quamuis. C. de fideicommiss. Y siendo esto, como es ansi, es sin fundamento lo de los dichos quatro meses, pues en toda la dicha ley no se halla palabra dellos, ni que se aya de hazer la dicha notificacion, antes dize, que cada vno tenga cuydado de hazer el retrato, teniendo derecho para ello, dentro de nueue dias, contados desde el dia de la venta, y que passados estos, no tenga remedio ninguno, aunque sea menor, ó Concejo, ò prueue q estuuo ausente, ò muestre otro legitimo impedimento, y que no les competa restitucion: vt habetur in. l. 8. titul. 1. 1. libr. 5.

Nouæ

Nouē Recopil. At que ideò, pñes dõ Garcia tiene en su fauor las palabras del dicho capitulo del medio general, que se refiere a la dicha ley del retrato de Abolengo, y patrimonio, la qual no da los dichos quatro meses a los Concejos: sequitur, que el dicho Fiscal y consortes no tienen fundamento en lo que dizen.

R V R S V S & tertio, esto mismo se prueua, porq̃ el decreto de los quatro meses en que el dicho Fiscal y consortes se fundan, fue despues del dicho medio general: vnde est im possibile, que el dicho medio general, dum dicit: *Dentro del termino de la ley*, se refiera ni pueda referir a el. Lo vno, por q̃ no es ley, y el medio general habla de ley. Y lo otro, porque se hizo despues: & non potuit prædictum medium generale sentire, de lo que despues se hizo. c. fin. de constitut. l. leges in. 2. C. de legibus & vtrobique. DD.

LO quarto, conuencemos al dicho Fiscal, y consortes, porque ellos se fundan en dezir, que vuo el dicho decreto deste supremo Consejo de junta de Presidentes, por el qual se concedieron los dichos quatro meses, con la dicha forma de la notificacion, que se les auia de hazer a los concejos: y este dicho decreto ( como está dicho, y en ello no ay duda ) fue despues del dicho medio general. Y para que este derecho ligasse al Marques de Auñon, a quien su Magestad vendio la dicha villa, y lugares, auian de tener verificado el tiempo en que salio, para que desta manera quedasse comprehendido el tiempo desta dicha venta: nam fundans se in tempore, debet illud verificare. l. matrem. cum similib. C. de probat. Bartol. in. l. non solùm. §. sed vt probari, per tex. ibi. ff. de nou. oper. nunciatio. Y pues esto no lo prueua, ni muestran q̃ el dicho decreto fuesse antes de la dicha venta: corrui eorum fundamentum: porque el dicho decreto, ni qualquier otra ley, no comprehenden los casos preteritos. cap. fin. de constitut. l. leges. in. 2. C. de legib. Sinolo dize expressamente, y aqui no lo dixo, ni lo podia dezir: porque no auia de annular las ventas, que ya estauan hechas sin la dicha solénidad, pues  
antes

antes del no se requeria: atq; ita no mostrando el dicho Fiscal, y consortes, como antes, y al tiempo desta venta auia el dicho decreto, no tiene fundamento en su pretension.

**L O** quinto, & ex abundanti, y sin ser necessario (pues esta ua à cargo del dicho Fiscal, y consortes, que al tiempo desta venta, que su Magestad hizo al Marques de Auñon, no uiesse el dicho decreto) patet, por las cédulas que el dicho dō Garcia tiene presentadas de la dicha venta, y possession, que su Magestad le mandò dar al dicho Marques: en las quales no se pone la dicha forma de notificacion, ni quatro meses: & per inspectionem scripturæ probatur negatiua, de que no auia en el dicho tiempo la solemnidad del dicho decreto. l. Titia textores. vbi Bar. & DD. de leg. 1. l. final. C. de rebus credit. & iure iurand.

**L O** sexto, esto se conuence mas, porque el dicho Fiscal, y consortes dicen, que es cosa notoria, y ordinaria lo de los dichos quatro meses, y solemnidad de notificacion, y que como cosa ordinaria se pone en todas las cédulas, que se despachan. Y dicen verdad, porque oy en todas se pone: y este mismo argumento retorquemos contra ipsos, preguntandole, q̄ pues esto es oy tan ordinario, porque no se puso en las dichas cédulas? No diran, que se olvidò, porque en ninguna se oluida: no diran que fue descuydo: pues desde el tiempo que salio el dicho decreto, no vuo tal descuydo en ninguna de quãtas cédulas se despacharon. Nihil igitur aliud dici pòt, sino q̄ no se puso en estas dichas cédulas, porque al tiempo dellas no auia salido el dicho decreto, ni auia otra ley, sino la del retracto de Abolengo, y patrimonio, a la qual se referia el dicho medio general.

**D E N I Q V E**, es verdad llana, que al tiempo que esta venta se celebrò entre su Magestad, y el dicho Marques, que fue en primero de Abril de mil y quinientos y setenta y siete, y al tiempo que el dicho Marques tomò la possession desta  
Villa,

Villa, y lugares, que fue en diez y ocho de Abril del dicho año, de mil y quinientos y setenta y siete, no auia salido el dicho decreto, ni dos años despues: y para esto no podemos traer otra ley mas concluyente, que la que diran los señores, que se hallaron en la junta, al tiempo que se hizo, que fue por el año de setenta y nueue: y despues aca siempre se vfa, y ha vftado la dicha solennidad de la notificacion para los quatro meses: y se manda inferir, y se infiere esta solennidad, y forma en las cédulas de possession, para que se notifique a los dichos Concejos, y sepan lo que han de hazer. Lo qual no se hizo en las cédulas de la venta destos lugares, porque entonces no auia el dicho decreto.

**DE STRVCTO** Igitur fundamento Fiscalis Regij, & cōsortium, corruunt omnia, quæ inde sequuntur: vt in l. egi tecum. ff. de except. rei iud. & in. c. cūm Paul<sup>o</sup>. i. quæst. i. Y bien se dexa entender esta verdad: pues en todo el proceso no lo han alegado, ni jamas han hecho fundamento en el dicho decreto, como de cosa, quæ non erat tunc in rerū natura. Y assi no ay que tratar de la restitucion, que dizen tienen pedida, aduersus transcursum tēporis, de los dichos quatro meses, porque no auiendo, como no auia, los dichos quatro meses, no les compete, ni puede competere: quia restitutio solūm concedere potest, quod abstulit lesio. l. verum. §. sciēdum cum similibus. ff. de minorib. Y no auiendo entonces los dichos quatro meses, mal pueden dezir que fueron lesos en los dexar passar: quia non entis nullæ sunt qualitates, vt in princ. inst. de vsufruct.

**Y DE** Aqui tambien se infiere, que la pretension de la villa de Nuño Hernandez, diziendo, que se vino á tātear en tiempo del Marques, no es de importancia alguna. Porque fue dos años despues de la venta, y possession, que su Magestad ( como queda dicho ) mandò dar al dicho Marques, até to que la possession fue por Abril, del año de .77. y la dicha villa pidio tanteo à .31. de Enero, de .1580. Y al dicho tiempo

en

en que se dio la dicha possession ( como està dicho ) no auia quatro meses, ni obligacion de hazer notificacion de la venta, ni de otra cosa alguna.

**Y E S** cosa sin fundamento dezir, que entonces se decretò, que se admitian al tanteo, y que esto passò en cosa juzgada. Porque estos decretos dados sin conocimiento de causa, no tienen fuerza alguna para hazer cosa juzgada: pues para ella auian de concurrir los requisitos que pone la gloss. in l. prolatam. C. de senten. & interloc. omn. iudic. Y de mas desto nunca se notificò al dicho Marques, ni vino a su noticia, y assi ellos mismos en. 17. de Enero, de. 85. boluieron a pedir tanteo, presuponiendo, que lo de atras no auia sido nada, y assi se quedo sin se passar mas adelante.

**D E** Aqui tambien se infiere, quan sin fundamento es lo que dizen el dicho Fiscal, y consortes, que estos lugares se hizierò litigiosos, y passaron con el dicho vicio: ex Auth. litigiosa. C. de litigios. Porque la acción, que los dichos lugares intentan, es personal, pidiendo ser admitidos al dicho tanteo: y quando la acción es personal, res non efficitur litigiosa, etiam si lis contestata sit: ex sententia doctorum in. d. Auth. litigiosa. cum alijs infinitis adductis per Præsidentem Couarr. pract. quæst. c. 15. numer. 6. Adonde dize, que segun otra opinion, quando actio personalis tendit ad consequendum dominium, tunc res efficitur litigiosa, per litis contestationem, ex. l. 2. C. de litig. Y no obsta la dicha Auth. litigiosa. vbi res efficitur litigiosa per citationem: quia procedit in actione reali, quoties per eam peritur dominium. Y siendo esto assi, pues aqui no vuo citaciõ, y caso negado que la vuiera, siendo la acción personal, y no auiendo, como no vuo, contestaciõ, nullo modo potest dici, que los dichos lugares quedaron litigiosos.

**Y A L** fin deste Artículo, y ex abundanti, y sin ser necesario, dezimos, que la villa de Talamanca nunca se quiso tantear

tantear. Porq̄ en particular trataron desto en su ayuntamiento luego que su Magestad vendio al dicho Marques, y acordaron que no se querian tantear, y embiaron a dar la obediencia al Marques, y para ello nombraron personas, las quales se la dieron, como consta por los autos en el processo presentados: & hæc de secundo Articulo.

### Tertius Articulos:



**D**E LO DICHO en los Articulos precedentes se muestra, que ningun derecho tienen los dichos lugares para tantearse. Porque de iure communi no ay ley, que les dè derecho, como se mostrò en el primer Articulo: y lo de los quatro meses no pudo tener efecto en este caso en la primera venta, que su Magestad hizo al Marques, por lo que està dicho en el segundo. Y para la segunda venta que el Marques hizo al dicho don Garcia, no ay quatro meses, ni el dicho decreto los dio, sino para la primera. Et ita dicimus, que quando algun derecho tuvieran, auia de ser, vsando del en el tiempo, y con los requisitos que ponen las leyes, que en estos Reynos conceden el retrato: vt in. l. 7. tit. 1. lib. 5. nouæ compilat. cū sequentibus. Et ita resoluit Montalius in. l. 2. titu. 24. part. 5. donde dize, quòd intra nouem dies han de vsar los Concejos deste derecho, cumpliendo con el deposito, y con los dichos requisitos. Et Didacus Perez in. d. l. 14. tit. 1. lib. 4. ordinamenti veteris, glos. verb. *Todos aquellos*: vbi dubitans de quæstione principali dicit: *Que ya que se les conceda*, debet hoc eis licere veluti partiaris, & tanquam coniuictis: quia nullus alius magis coniuictus est, cū charitas benè ordinata incipiat à se ipso, & per consequens, que ha de ser dentro de los dichos nueue dias, y con los dichos requisitos. Y lo mismo dize Greg. Lopez in. d. l. 4. titu. 15. part. 7. verb. *Desamparar*. adonde refiere à Montaluo. Et licèt quoque dubitet de quæstione principali, vtrum populi habeant ius retractus: C tamen

enmen preſuppoſito, quòd eis competat, no duda, q̄ ha' de ſer dentro de los dichos nueue dias, y con los requisitos de las dichas leyes. ¶ Y cõtra estas autoridades de Autores del Reyno tan graues, no mostrarà el Fiscal ninguna cosa in ſpecie en contrario: y aſſi no ay que hazer caſo de las leyes, que en general dan tiempo de los treynta años para los derechos y acciones, que a cada vno competen: porque aqui eſtamos en derecho eſpecial, y de retrato, en el qual el derecho comun de ſtos Reynos da el dicho tiempo limitado. Y por el, quando pretendan tener derecho, que no tienen, han de paſſar los dichos concejos, ſecundum preſatos. DD.

**Y NO** han de tener otro priuilegio: porque eſta materia no ſufre extenſion: antes omnia iura proclamant, quòd fiat reſtriçtio: porque el que ſe funda en retrato, habet cauſam odioſam: vt in dict. l. dudum. C. de contrah. emption. late Tiraq. lib. 1. de retract. in preſat. num. 6. & num. 60. Odiã verò conuenit reſtringi, & non ampliari: vt in reg. odia, de regul. iur. lib. 6. & in l. cùm quidam. ff. de lib. & poſthu.

Præſuppoſito ergo, quẽ eſte negocio ſe ha de determinar por lo que eſtã reſuelto en el primer articulo, res eſt clara en fauor del dicho don Garcia.

**Y QUANDO** ſe aya de determinar por las dichas leyes de retractu agentes, que es todo lo que ſe puede eſtender en fauor de los dichos Concejos, quãuis nulla lex ſit, que eis hoc ius concedat: dezimos, que por aqui tienen menos juſticia, medijs, & rationibus ſequentibus.

**Y PRESUPONEMOS** por coſa notoria, que los requisitos de las dichas leyes, que tratã del retrato de aboſengo y patrimonio, todos ſon ſubſtanciales, & inducunt formam, vt ex eiſdemmet legibus clarè patet, iunctis notatis per Felin. in. c. cùm dilecta, col. 2. de reſcript. vnde ad vnguẽ ſunt obſeruanda, taliter, quòd vno etiam minimo non obſeruato  
non

non habeat locum retractus: vt in l. cum ij. §. si praetor. ff. de transaction. c. Pisanis. de restit. spoliat. & in specie retractus, que todos los requisitos puestos por ley ò estatuto inducant formam, tradit Albertus Leoninus consil. 94. nu. 4. cum sequentibus. Andreas Gail in pract. obseruat. lib. 2. cap. 19. nu. 14. quo in loco eleganter resoluit, quòd vbi aliqua ad retractum in lege municipalis requiruntur, omnia simul, & ad vnguem sunt obseruanda: quia ad formam pertinent, & pro forma intelliguntur requiri: y no puede el juez prorrogar tiempo, ni remitir ninguno de los dichos requisitos: vt optimè resoluit Arnaldus ferronus in consuetudin. Burdegalensibus. lib. 1. titul. 2. de retract. §. 8.

Y CON estos presupuestos, que son indubitados, dezimos, que los dichos Nicolas de Henao, Fiscal, y cófortes no tienen fundamento alguno de justicia.

LO Primero, porque la dicha ley septima dize, que este retrato se ha de hazer dentro de nueue dias, con paga Real del precio de la venta, y quando no ay precio, tomãdo el que se retrata la cosa con la misma comodidad y condiciones cõ que se compra: como se hizo en la villa de Cantalapedra, q̄ don Garcia comprò del Principe de Salerno: porque auendo comprado con ciertas condiciones, vinieron los de la dicha villa, y vsaron del retrato dentro de los nueue dias, obligandose á las mismas condiciones. Y añade mas la ley. 9. d. tit. 1. lib. 5. noue recopil. que con el dicho precio se ha de hazer tambien Real paga de las costas, que el comprador vuere hecho. Y es este tiempo tan preciso, y la forma de la dicha ley tan obligatoria, que no se cumpliendo todo lo que dispone, no tiene remedio ninguno, el que pide el retrato, aunque sea menor, ò concejo, ò prueue, que estuuo absente, ó muestre otro legitimo impedimento: y aunque pida restitucion, no le compete en este caso, vt probat tex. in l. 8. eiusdem tituli, & libri. Et de iure communi est doctrina Baldi in l. 1. 24. op. posi. C. qui admitti. vbi quoties terminus iniungitur maio-



ri, & minori ciuitati, vel absenti ad aliquid faciendum, non  
competit restitutio. Et ita Anchar. conf. 170, Alexan. confil.  
165. post princ. lib. 6. Tiraquel. de retract. 1. par. s. 53. gloss. 2.  
num. 6. qui plures allegat. Matienço in l. 8. tit. 11. libr. 5. gloss.  
11. numer. 1. & 2.

Y LOS dichos concejos no han cūplido con los di-  
chos requisitos: porque los dichos nueue dias corrē desde el  
tiempo del cōtracto, dentro de los quales han de hazer sus  
diligencias, sin que sea necesario aguardar a la possession, ò  
tradicion: vt concludit Signorol. conf. 81. numer. 6. & cum  
alijs multis Tiraq. lib. 1. de retract. s. 1. gloss. 10. numer. 11. &  
sequentib. & s. 36. gloss. 2. num. 42. Cifuentes in l. 70. Tauri.  
col. 1. & col. 9. & alijs citatis Matienço in d. l. 7. glo. 6. num.  
10. qui affirmant, ita hanc rem practicari. Y los dichos luga-  
res que se quieren reseatar, pidieron el Tâteo antes de la ven-  
ta: porque ( como està dicho ) se celebró a. 13. de Abril deste  
año, y Talamanca pidio el Tanteo a. 9. de Abril, Alalpardo  
a. 4. de Abril, Valdenuño Hernandez a. 12. de Abril, Valde-  
pielagos a. 28. de Março. Y pues ninguno pidio dentro de los  
nueue dias, despues de celebrada la venta: sequitur, que no tie-  
ne derecho de retrato: porque es requisito necesario de la  
ley, que el dicho retrato se pida dentro de los dichos nueue  
dias, despues de celebrada la venta: vt patet in dict. l. 7. ibi. *ob.*  
*T despues que fuere vendida, hasta nueue dias viniere.* Et facit:  
nam si res vendatur sub conditione, no se puede hazer el re-  
trato, antes que la condicion se cumpla: vt concludit Matth.  
de Afflict. in tract. protomisicos. s. pater. in. 3. col. Mótal. l. 13.  
tit. 10. lib. 3. foro legum. Cifuentes in d. l. 70. Tauri. colum. 5.  
vers. vige simonono dubitatur. Y es la razon clara, porque no  
estando celebrada la venta, ni concertado el precio, no se  
puede cumplir con el deposito, ni con lo demas, y el retrato  
presupone, que el contrato ha de estar perfecto: quia priuatio  
presupponit habitum, vt in l. decem. ff. de verb. & in. c. ad dis-  
soluendum, de desponsa. impub. Y alomenos fuera menester  
que dentro de los nueue dias, despues de celebrada la venta,  
ratificaran

ratificarã el pedimiento q̄ antes auia hecho, ex adductis per Matienço d.l.7.glo.6.num.40.adonde en la venta condicional, auiendose pedido el retrato antes de cumplida la condicion, dize, que es menester ratificacion post impletam conditionem: vt retrotrahatur ad tempus factæ oblationis: vt in.l. fin. C. ad Macedon. Y pues los dichos lugares han hecho el dicho offrecimiento tempore inhabili, que es antes de celebrada la venta, y despues no le han ratificado, esto solo bastaua para exclusion dellos.

**E T** in terminis (que este retrato de necessitate se aya de intentar despues de la venta, y que no baste hazerse antes) tradit Tiraquel. de retract. linag. §. 1. glof. 2. num. 9. & 11. & Molinæ. in consuetud. Paris. tit. 1. s. 13. gloss. 5. quæst. 3. num. 22. vbi dicit, quòd retrahens est recuperator, & reuocat ab emptore inuito post emptionem perfectam: & ideo ante ipsam emptionem vti non potest retractu.

**R V R S V S**, no se hallará, que ayan depositado vn solo marauedi dentro de los dichos nueue dias, y solo hazen oblacion verbal, pidiendo comodidades para sacar el dinero, las quales estan contradichas por las villas y lugares interesados en los dichos aprouechamientos, sobre lo qual està el pleyto pendiente: Y todo esto es contra la dicha ley, la qual no se contenta con oblacion verbal: antes requiere, que aya Real paga del dinero que el comprador pagò.

**Y N O** obsta, lo que el dicho Fiscal, y Consortes dizẽ, que no prejudica, no auer los dichos Cõcejos depositado el precio dentro del termino de la ley, porque no le sabian, ni podiã saber, auiedo el dicho dõ Garcia mezclado las Alcaualas con la dicha jurisdiccion: & quòd requiritur iudicis declaratio, para saber lo que auian de depositar y pagar, iuxta nota ta in. c. constitutus, de in integrum restit.

**L O** Qual se excluye. ¶ Lo primero, aduirtiendo, que el dicho

dicho Fiscal, y Consortes tienen en esto manifiesta contradiccion: porque por vna parte dizen, que no sabian el precio, y por otra pretenden, que conforme à la carta de venta en este proçesso presentada, los precios fuerõ ciertos, y distintos, pòderandola en quanto dize: *Que compraua del Marques, segun, y como el auia comprado de su Magestad.* Y conforme à esto, pues dizen, que los precios fueron distintos de cada cosa de por si, llana cosa es, que mal se escusan del deposito, que dexaron de hazer, focolor de que no sabian el precio. ¶ Lo segundo. Porque la verdad es, que el precio fue vno por toda la compra de lugares y alcaualas, segun se declara en la dicha carta de venta: Y lo que el Fiscal pondera, que comprò don Garcia, segun el Marques auia comprado, es respecto del derecho que del Marques vuo, que es el mismo que su Magestad à el le auia transferido. Y assi no dize la carta de venta, segun, y como, y por los precios, en que auia comprado el Marques de su Magestad: Porque lo del precio se declara mas abajo, q̄ es el que de nueuo se concertò entre el dicho Marques, y dõ Garcia de Aluarado. Y no importa, que venga a ser el mismo porque su Magestad vendio: porque llana cosa es, que todos los hombres de negocios que vueron jurisdiccion de su Magestad en virtud del dicho breue, vendieron despues en muy mas bajos precios: y assi si don Garcia vino en dar tanto precio como dio, fue por conuencion particular, por auer hallado jurisdiccion, y alcaualas todo junto, segun atras queda dicho. Y siendo este precio tan cierto, y auindole declarado el dicho don Garcia, quando se le mandó le declarasse: llana cosa es, que vueran de hazer el dicho deposito, y que no se escusan focolor de que no sabian el precio. ¶ Y no importa, q̄ no estauan obligados à depositar el precio de las alcaualas. ¶ Porque auiendo el dicho don Garcia declarado, que no se quedaria con las alcaualas, sino con todo junto, alcaualas y jurisdiccion: todo fueron obligados à pagalle, aunque en la jurisdiccion tuuiesen derecho de retrato, y en las alcaualas no, vt statim dicemus. ¶ Lo tercero se responde, que los dichos concejos ni en lo vno, ni en lo otro no han querido, ni oy quieren

quieren hazer deposito: porquē piden arbitrios, pretendiendo, que se le den veynte yuntas de tierras en el Montaluir, q̄ es dela dicha villa, y comun della: y esto está contradicho por la mesta de la dicha tierra de Talamanca, y por el Casar, Valdetorres, Fuenteelsaz, Argete, el Molar, el Vellon, y Valdeolmos. Y siendo pleyto entre todos estos lugares, y no pidiendo los dichos Concejos el tanteo, ni queriédolo hazer, fino debaxo de la dicha condicion, que se le den las dichas yuntas de tierras: es cosa llana, que nunca han pretendido hazer deposito Real, y verdadero del dicho precio, dentro del termino de los nueue dias. Y aun est verissimum dicere, que no se quieren tantear, pues piden las cōmodidades, en que los dichos lugares tienen parte y cōmunidad, laqual no se les puede quitar. l. id quod nostrum. ff. de reg. iur. ¶ Lo quarto se respōde, que aūque el derecho de tanteo estuiera en sola la jurisdiction, y que respecto della se pudieran tantear, dexādo las alcaualas al dicho don Garcia, lo qual es contra todos los terminos de derecho, vt illico probamus: Adhuc en este caso no se podian escusar, so color de que no sabian el precio dela jurisdiction, diuidido del de las alcaualas: porque en este mismo caso tenian obligacion de consignar algun precio, y por lo que de mas montase, vel fideiussores præstare dentro del termino de la ley, ex. l. statu liber. in. 2. & in. l. seruus si hæredi. §. Imperator. ff. de statu liber. vt in terminis retractus resoluit Albertus Leoninus vbi supra num. 7. Vel saltem facta dicta reali oblatione, protestari, quòd reliquum cū de vero pretio certioratus fuerit, soluet: vt inquit Andreas Gail. d. lib. 2. pract. obserua. c. 19. num. 7. ad finem, vbi ponit hæc verba. *Quòd si consanguineus verum pretium, quanti res extraneo vendita sit, ignoret, eo casu particularis depositio sufficit, addita protestatione, & oblatione, quòd reliquum, vbi de pretio certioratus fuerit, soluere paratus sit.* Per text. ad hoc valde singularem in. l. statu liber rationem. ff. de statu liber. Y los dichos cōcejos no cumplieron nada desto, y solo se contentan con pedir cōmodidades, en que los dichos lugares tienen sus aprouechamientos, y desta manera quieren quitar à don Garcia  
su

su hazienda: quod rationi, & æquitati repugnât: & est contra dictas leges Regias, & omnes resolutiones.

**L O** segundo, con quẽ se excluyen el dicho Fiscal, villa de Talamanca, y sus lugares, es: porq̃ cada lugar pretende rescatarfe por si, dexando las alcaualas al dicho don Garcia, excepto el lugar de çarçuela, que no se quiere tantear, y esto no lo pueden hazer conforme à la l. 10. dict. tit. 11. lib. 5. nouæ compilat. La qual dize, que si muchas cosas se compraren en vn precio, no se puede hazer el retrato por vna, dexando las otras. Quod quidem pluribus Gallix consuetudinibus receptũ esse testatur Tiraquel. lib. 1. de retract. §. 23. glos. 1. in princip. & iure quoque communi, vbi retractui locus est, vt non possit fieri in vna re, sed in omnibus, concludit Mansuer. tit. de retract. §. item vna vel plures. Boeri. in consue. Bituricen. §. 5. col. 2. vers. sed numquid si plura: latè Matiẽço. d. l. 7. glos. 7. ex num. 20.

**Q V A E** quidem verissima conclusio multis rationibus comprobatur. La primera, quia emptor aliàs verò similiter empturus non fuisset eas res, nisi simul, & vnico pretio: & ideo aut omnes retrahendæ sunt, aut omnes dimittendæ, vt in l. si quis aliam. ff. de solutionib. & confert text. in l. si duos. ff. de contrah. emption. vbi si quis duos seruos pariter emerit vnico pretio, quorum alter ante traditionem mortuus fuerit, in vno quidem non constat emptio: quia, vt dixit glossa ibi, & Alberic. fortè non erat empturus, nisi vtrunque simul. ¶ La segunda, porque vbi tractatur de resolutione cõtractus, venditio pluriũ rerũ facta in vno pretio, censetur esse vnica venditio, & ideo si resoluatur in parte, remanet in reliquo resoluta, vt docet Bart. in l. scire debemus. num. 4. ff. de verbo. obligation. latè Tiraq. lib. 1. de retract. §. 23. glos. 1. num. 4. & est text. in l. & si vno pretio. ff. de action. empt. ¶ La tercera, quia non est tanta vtilitas rei in parte respectu partis, quanta in toto respectu totius: vt in d. l. si quis aliam, & in l. Mæuius. §. in fundo. ff. de lega. 2. cum alijs citatis per Tiraquel. in d. §. 23. glos.

23. gloss. 1. num. 14. ¶ La quarta, porque siendo todo vn precio, non debet particulari solutione diuidi, vt in. l. planè. ff. famil. hercyscund. ¶ La quinta, quia regula est generalis, quòd aut totum est admittendum, aut totum repudiandum, vt in. l. cùm quæritur, in fine. ff. de administrat. tutor. Y dezir lo contrario, lo tiene la ley por absurdo, vt in. l. nam absurdum. ff. de bon. libert. Y todas estas dichas razones fortifican la justicia del dicho don Garcia, y muestran ser pretension absurda, querer que se quede con las alcaualas, y facarle lo demas, yaun no todo, como luego se dira.

**S O L O** resta responder a los objectos, que el Fiscal pone à estas verdaderas conclusiones, fundadas en las leyes del Reyno, y derecho comun.

**D I Z E** lo primero, que esta venta de la dicha villa, y lugares, y alcaualas la hizo el dicho don Garcia toda júta, y por vn precio, con fraude y dolo, por quitar el derecho de tanteo a los dichos concejos, y que para conseguir este fin juntó letrados, para que le diessen traça, como no se pudiesen rescatar: & quòd stante dicto dolo no se puede don Garcia valer de las dichas leyes: quia fraus, & dolus nemini debent patrocinari. l. in fundo. ff. de reiuendic. cum similibus.

**L A** Qual objection tuuiera color, si el dicho Fiscal y cófortes mostraran, que el dicho don Garcia auia hecho cuerpo de las dichas villas y lugares, y alcaualas, con trato de que sonasse alsi todo junto en la escritura, solo para el dicho effeçto de impedir el tanteo, y no con animo de quedarse con ello todo, o q sonasse el dicho precio de nouēta y tãtos mil ducados, para dificultar el rescate cò tanto precio, sin que realmente le ouiesse pagado, ò que auia alguna cosa encubierta para solo impedir el tanteo, que son los casos q se pueden cõsiderar de fraude, ex adductis per Doct. in. d. l. 70. Tauri, vbi Cifuentes, vers. quadragesimo octauo, & quinquagesimo. Pero no auiendo nada desto, y auiendo comprado publicè,

**D** & palàm

& palàm, è juntado, y pagado tanto dinero con mūcha perdi-  
da de su hazienda, para el fundamento de su casa, y juntādolo  
todo para la qualificar mas: est res miranda, que se infista tan-  
to en dezir, que la venta se hizo con fraude y maña, solo para  
impedir el dicho rescate. Y la ley no condena, antes alaba al  
que negocia bien, y mejora su hazienda: vt in. l. pupillus. ff. que  
in fraud. creditor. ibi: *Vigilavi, meam conditionem meliorem fe-  
ci: quia ius civile vigilantibus, & non dormientibus scriptū est.*  
Y quando vno haze su hazienda in casu permissio, no impor-  
ta que à otro le venga daño dello: como si vno caua en su di-  
stricō, y ahonda su casa, de manera que quita el agua a su vezi-  
no, iure facit, y no puede el vezino quejarse de esso. l. flumi-  
num. s. fin. & l. Proculus. ff. de damn. infect. E si vno leuanta  
su casa, de manera que escurece las ventanas de su vezino, no  
se le puede yr a la mano, vt in. d. l. altius. C. de seruit. & aqua  
l. Imperatores. ff. de seruit. Urban. quia qui iure suo vtitur, ne  
mini facit iniuriam: & quod lege permittente fit, pænā  
non meretur, vt in. l. Gracchus. C. ad. l. Iuli. de adulter.

Y NO obsta dezir, que todas las dichas leyes se limitan,  
nisi quis ad æmulationem alterius hæc faciat, y por le hazer  
mal y daño, vt in. l. 3. ff. de operib. publi. l. 1. s. idem aiunt, ver si.  
denique. ff. de aqua plu. arcen. Bart. nume. 7. & ibi communiter  
Doctores in. l. ex hoc iure. ff. de iust. & iure. ¶ Porque an-  
tes cō esta limitaciō comū à las dichas leyes se descubre, y for-  
tifica mas la justicia del dicho don Garcia: por q̄ la dicha limi-  
tacion procede, quando por sola emulacion, y sin ningun in-  
teres, ni prouecho suyo, y solo por hazer mal, alça su casa: vt  
solūm videat secreta vicini: y quādo caua en su districō, por  
solo quitar el agua a su vezino, sin ningun prouecho suyo: vt  
declarat Bar. dicto nu. 7. in. d. l. ex hoc iure. vbi Claud. col. 3. &  
Orosco nu. 85. & cōmuniter alij in. d. l. altius. Et est optima  
lex, quæ hoc meli⁹ declarat in. l. 19. tit. 3. 2. part. 3. quaten⁹ ait:  
*Fuente ò poço de agua, auiendo algun ome en su casa, si algun su  
vezino quisiesse fazer otro en la suya para auer agua, è para a-  
prouecharse del, puedelo fazer, è non gelo puede el otro deuedar,*  
como

como quiera que mēguase por ende el agua dela fuēte, ò del su poço fueras ende si este que lo quisiesse fazer, nõ lo ouiesse menester: mas se mouiesse maliciosamente por fazer mal ò engaño al otro, con intēciõ de destajar, ò de menguar las venas, por do viene el agua à su poço, ò a su fuente: ca entonces bien lo podia vedar, que lo non fiziesse, è si lo ouiesse fecho, podrian gelo fazer derribar, è cerrar. Ca dexieran los sabios, que à las maldades de los omes no las de uen las leyes, nin los Reyes sofrir, nin dar passada, antes deuen siē pre yr contra ellas. Hactenus prædicta lex, que est notabilis ad præsentem casum, & ad totalem exclusionem Fiscalis, & confortium, en quanto dize, que haziendo yo contracto, y cosa permitida, como es comprar, ò vender, lo puedo hazer sin embargo que dello pretenda alguno que le venga daño: Saluo si lo hago por solo hazer mal, è sin ningun prouecho mio. Y vsa la ley de aquellas palabras tan consideradas: *Fueras ende, si este que lo quisiesse fazer, non lo ouiesse menester, mas se mouiesse maliciosamente por fazer mal, ò engaño. &c.* Vea V. S. si don Garcia de Aluarado compra las dichas villa y lugares y alcaualas, sin lo auer menester: pues siendo vn cauallero tã rico, y tan principal, y sin tener otra hazienda, sino juros, y vn repartimiento en Indias por dos vidas, ninguna cosa le conuiene mas, que hazer su casa en hazienda delta qualidad. Y pues es cierto, que comprò todo esto, auendolo menester, para assentar, y qualificar su casa: Respondemos al dicho Fiscal, que tanto insiste en su imaginario fraude, cõ las palabras de la dicha ley, que auiendo hecho la compra, auiendo menester las dichas villa, lugares y alcaualas, lo puede hazer, y no se entiende auer fraude, aunque a los dichos concejos les venga desto daño, de que no se puedan tantear.

Y F V E cosa justa, que comunicasse con letrados, y le dixessen, que esto estaua asì determinado en derecho, y que podia comprar seguramente. Et quoties quis consulit peritiores, non ex hoc arguitur dolus, imò per hoc excluditur, vt in l. in bonorum. ff. de bonor. posses. ibi: *Aut consulendo prudentiores.* notat glos. fin. in l. iuris ignorãtiam. C. qui admitti & ibi omnes.

DIZE lo segūdo, que la venta no fue de solo jurisdic-  
tion de los dichos lugares, sino juntamente con las dichas  
alcaualas de la villa de Talamāca, in qua specie retractus po-  
test fieri por la jurisdiccion, y que las alcaualas han de quedar  
en el dicho don Garcia: quia si res patrimoniales vendantur  
simul cum alia non patrimoniali, vno eodemque instrumen-  
to, & pretio, consanguineus admittitur ad retractum rei pa-  
trimonialis, alia emptori relicta: vt in. c. cōstitutus, de in inte-  
grum restit. notat Cifuentes in. l. 50. Tauri quæst. 39. & in. l.  
71. quæst. 1. & ibi Ant. Gomez num. 15.

A LO QVAL se respōde en muchas maneras. ¶ Lo  
primero, que aunque esta conclusion procediesse así llana-  
mente, no perjudica al dicho don Garcia, ni fundaua la in-  
tencion de los Concejos: porque es verdad llana, que aun-  
quanto à sola la jurisdiccion, no tienen cumplido con las di-  
chas leyes, y requisitos dellas, ni hecho el deposito, ni aū offre-  
cido, que se quierē rescatar todos los dichos lugares: porque  
vnos pretenden el rescate, y otros no: como consta en el lu-  
gar de çarçuela, el qual no se quiere tantear, ni ha hecho dili-  
gencia alguna dentro de los dichos nueue dias, ni despues de  
llos. Y seria cosa iniqua, que el dicho don Garcia se quedas-  
se con el dicho lugar solo, y que los de mas se rescataffen. Imó  
por ser todo junto, y por vn precio, non potest fieri separa-  
tio, vt supra dictum, & fundatum est, en tanto, que aunque el  
precio fuera diuidido, respecto de cada lugar y jurisdiccion  
del, si aliter quis empturus non fuisset, sino todo junto, no se  
podia hazer retracto en vno, y dexar los otros, vel è contra:  
antes por el mismo caso que vno no se retracta, pierden el  
derecho de retracto los de mas. Y es cierto, que el dicho dō  
Garcia no comprâra el dicho lugar de çarçuela solo, sino to-  
dos juntos: in qua specie licet in singula capita pretium sit  
constitutum, vnica tamen censetur emptio, y no se puede  
hazer en ninguna manera diuision: vt est text. in. l. cum  
eiusdem, in fin. ff. de edil. edict. ibi. *Interdum & si in singula  
capita pretium constitutum sit, tamen vna emptio est: vt propter*  
*vnius*

*unius vitium omnes redhiberi possint, vel debeant, scilicet, cum manifestum erit, non nisi omnes quem empturum, vel venditurum fuisse.* Quem text. notat Dec. consil. 42 1. nume. 4. ad similem casum, & Tiraquel. lib. 1. de retract. §. 2 3. glos. 1. num. 20. vbi numer. sequenti inquit, que si vno compra muchas yuntas de tierra con precio señalado à cada vna dellas, que vnas son fertiles, y vnas mas esteriles, non poterit consanguineus retrahere fertiliora, & emptori relinquere sterilia, argumen. tex. in. l. qui vtilia, & in. l. quisquis. C. de omni agro desert. lib. 1 1. y es la razon: porque verisimilmente no comprara el comprador por yqual precio, sino todo junto: & ita in casu de las dichas leyes, resoluit verissimum esse Matienço dicta. l. 7. glos. 7. numer. 19. Y todos estos derechos consideran la verisimilitud, de que no comprara por tanto precio lo vno, como lo otro, sino fuera todo junto, aunque los precios fueran distintos. Pues vea V. S. y considere, si dō Garcia de Aluarado comprara por tanto precio la jurisdiccion del lugar de çarçuela, como la comprò, por hallar todos los dichos lugares juntos: es esto cosa tan clara, y tiene tan cierta verisimilitud, quæ non eget alia probatione. Y ansi con esta respuesta, aunque en esta venta no entraran las alcaualas, tenia el dicho don Garcia notoria justicia, para excluyr el pretense retracto: pues en la jurisdiccion no se quieren rescatar todos los dichos lugares, y se pretende, que don Garcia se quede con el peor dellos.

**LO SEGUNDO** se responde, que aunque los dichos pueblos se pudieran tantear en la jurisdiccion, y dexar las alcaualas al dicho don Garcia, lo qual es contra lo que está resuelto en el precedente fundamento, pues vno de los lugares no se quiere tantear: Nihilominus tamen esto procediera, queriendo el dicho don Garcia quedarse con las dichas alcaualas. Cùm enim emuntur plures res patrimoniales cum alia quæ non est patrimonialis vnico pretio, aunque es verdad, que el pariente mas propinquo puede retractar las patrimoniales, y dexar la que no lo es: esto procede, queriēdo

D 3. do



do el comprador quedar se con ella. Pero si dize, que pues se le quitan las patrimoniales, el quiere tambien dexar la que no lo es, y que no se ha de quedar con ella sola: tali casu el que vsa del retrato, està obligado à tomarlas todas: ita notabiliter declarat Tiraquel. in proprio nostro casu lib. 1. de retract. §. 23. glos. 2. num. 9. & Matienço in. d. l. 7. glos. 7. nume. 32. vbi reprobatur contradicentes, quos nominatim refert, & profusus contradicentium opinio rejicienda est. Porque siendo como es verdad, que la venta de todas estas cosas juntas se hizo sine fraude, y que el dicho dō Garcia no comprara lo vno sin lo otro: seria cosa inhumana, que se quedase con solas las alcaualas, y que el retrato se admitiessa en sola la jurisdiction contra rationem text. in dict. l. si quis aliam ff. de solutioni. & in dicta. l. cum eiusdem, in fin. ibi: *Non nisi omnes empturum.* ff. de edil. edict.

· Y N O obsta lo que el Fiscal dize, que el dicho don Garcia hizo otras diuersas cōpras de algunos lugares sin alcaualas, y que assi no puede dezir, que no compraua lo vno sin lo otro. ¶ Porque se responde lo primero, que en las compras q̄ hizo, que fue la Fuente el sauco, Cantalapiedra, y Viruega, no comprò las alcaualas: porque los vendedores no lastenian, que si las tuvieran, tambien las comprara: Et ad negandam consequentiam sufficit dare instantiam, gloss. in cap. sicut vrgeri. 1. quæstion. 1. & in. l. debitori. C. de pactis. ¶ Lo segundo, que el Fiscal para arguyr bien, pues pretende, que don Garcia se ha de quedar con solas las alcaualas de Talamanca sin jurisdiction, auia de mostrar, que auia comprado alcaualas sin jurisdiction porque este es nuestro caso, lo qual no muestra, ni podia ser, porque no valen nada sin ella: y assi pretender que se le quite la jurisdiction, y que se quede con las alcaualas, es cosa inhumana, & contra rationem naturalem. ¶ Sed & tertio respondetur, que lo que dezimos, quòd aliter empturus non fuisset, se entiende por tanto precio, como dio: porque hallando jurisdiction y alcaualas todo junto, se arrojò a comprar por el mas subido

subido precio, que nadie compró, vendiendo su hazienda, y empenandose, y tomando censos de por vida, por comprar todo junto. Y quando comprò los dichos lugares sin alcaualas, era por muy inferiores precios: & sic rectè dicimus, que no comprà en precios tan subidos, sino todo junto, y assi no se ha de considerar caso, en que se pudiesse quedar con las alcaualas solas, sin la jurisdiction.

**M E N O S** obsta dezir, que desta manera estaria en la mano de cada vno impedir el retrato, comprando (como el Fiscal dixo a la vista) vna casa de patrimonio en Madrid, y otra, que no lo es, en Francia. ¶ Porque se responde, que en el caso que el Fiscal considera, que es vsando de fraude, y juntando muchas cosas en la compra, solo para dificultar el retrato, en tal caso no podia obligar al que vsa del à que las tomasse todas: quia fraus, & dolus nemini debent patrocinari. Pero adonde la compra se haze bona fide, y de cosas, que la vna califica ala otra, como es jurisdiction con alcaualas, cessa la razon del dicho Fiscal, y procede todo lo que està dicho en fauor del dicho don Garcia, mayormente que las alcaualas sin jurisdiction, es la peor hazienda de todas quantas ay, y con ella es la mejor de todas, y assi todo junto es de mucho valor è precio: nam de iure pretium augetur ex qualitatibus, & conditionibus rei, vt in l. quòd sæpè. §. fin. ff. de contrahen. emption. & ibi glo. & Doctores. tex. & Bald. l. si venditor. §. fin. ff. de seru. exportand. & æstimatio rei debet fieri integraliter, & non per partes: quia per partes minuitur valor rei, vt probat text. cum gloss. in l. 1. C. commun. diuidun. text. in l. Meuius. §. fin. ff. famil. hercyscund. gloss. in l. cùm filius. ff. de legat. 2. notabiliter Pinel. in l. 2. C. de rescinden. vendition. 3. part. cap. fin. numer. 36. ¶ Con lo qual se comprueua, que no las comprà don Garcia sin la dicha jurisdiction, en el precio en q̄ las comprò, ni aun en ninguno, è que todo junto por ser la mas calificada hazienda que ay, vale todo el precio, que por ello se diere, y assi no se puede diuidir lo vno del otro, en perjuizio del dicho don Garcia. Antes en caso que

que los dichos concejos tuuieran derecho para retratar la jurisdiccion, auia de ser tomandolo todo, pues el dicho don Garcia no quiere quedarse con solas alcaualas, segun que lo tiene dicho en sus peticiones, ni se quedara con solas ellas ningun hombre de juyzio. Facit text. notabilis in. l. tutor. S. 1. ff. de minorib. ibi: *Respondi, eatenus rescindi, nisi emptor à toto contractu uellit discedi, quòd partem empturus non esset.* Et text. in. l. communi. §. si debitor. ff. commun. diuidun.

¶ Y es cosa de marauillar, que insistiendo siempre el Fiscal en Consejo de hazienda, que no se vendan alcaualas en lo realengo á ninguna persona, pretenda agora contra el dicho don Garcia, que en lo realengo ha de quedar con ellas, por solo hazerle mal y daño, y hecharle à perder. Quod ferendum non est, pues todas las razones del derecho estan en fauor del dicho don Garcia, para que no se aya de hazer la dicha tã pre judicial diuision, protestando el dicho Don Garcia, que no se ha de quedar con lo vno sin lo otro.

**VLTIMO** loco, no ay que hazer caso de la cedula, que el dicho Fiscal presentò, por la qual pretende, que los dichos Concejos tienen libertad de setantear todas las vezes q̄ quisieren.

**POR QUE** se respòde, q̄ la dicha cedula dize exprefamẽte, q̄ los dichos Cõcejos puedã ser admitidos al dicho Tãteo. *Viniendo dentro del termino de la ley,* y esta ley es la del Reyno, que trata de los retratos de Abolengo y patrimonio, vt supra latè probatum est circa interpretationẽ similibus uerborum medij generalis. Y pues aqui està claro, que no hã cõplido con la dicha ley, ninguna cosa importa la dicha cedula.

**Y DEMAS** desto, la dicha cedula exprefamẽte habla, en caso que los dichos Concejos siẽdo del dicho Marques, y estando en su poder, se quisierã tãtear, vt patet ex illis uerbis: *Y con que si algunas de las villas ò lugares, que assi se le uierẽ de dar, y dierẽ en pago de los dichos ochenta mil ducados, ò algu-*  
nos

nos dellos se quisieren eximir por el tanto, y quedar para nos, y para nuestra Corona Real, lo puedan hazer, y hagan libremente, dentro del termino de la ley, pagando al dicho Marques el dinero que en ello se montare en Reales de contado, à quenta de los dichos ochenta mil ducados. Planè, si la cedula presupone, que la paga se auia de hazer al Marques: tambien es presupuesto necesario, q̄ la cedula habla del Tãteo q̄ se hiziesse, estando los lugares en poder del dicho Marques, y debaxo de su dominio y possession: y pues agora son del dicho don Garcia, y el tiene el señorio y possession dellos, la dicha cedula no es de vigor, ni effeçto alguno. Mayormente que la conuenciõ que el dicho Marques hiziesse con su Magestad, siendo personal, no passa a los terceros possedores. l. 1. §. si hæres percepto. ff. ad Trebel. l. quoties. C. de reiuendic.

E X Quibus omnibus relinquitur, auerse de declarar, q̄ no ha lugar el Tanteo pedido por los dichos Concejos. Et ita pronũciandum speramus. Salua semper, &c.

*Ad de Diego  
aspenjo Lopez*

