

domina en los hijos, y basta para hazerlos Hidalgos. ^F Pero no bastará para que se puedan tener, y juzgar enteramente por Nobles, porque para esto se requiere hidalguia de parte de padre, y de madre. ^G

190 En los * Almirantes, ò Generales de Flotas, y Armadas pide esta misma calidad por la primera de todas otra ley de Partida: ^H *Primeramente, que sea de buen linage, para aver verguença, &c.* Y aunque no añadio, *de padre, y de madre*, se ha de entender como las passadas. Porque esse * verdaderamente se podrá llamar, BVEN LINAGE, cuyo compuesto, que participa de forma, y materia, tiene en lo vno, y otro cabal, y lucida Nobleza. Pues aunque esta se derive principalmente del padre, no se puede negar, que es de mayor lustre, esplendor, y claridad, quando se le junta la de la madre: como por doctrina de Baldo, y refiriendo otras muchas autoridades, lo prueba con su acostumbrada erudicion Tiraquelo. ^I

192 Y de aqui * nace, que està la presuncion por los Nobles, de que en todas ocasiones tendrán valor, y verguença, por temor de la infamia, y cumpliran las obligaciones que les corren por serlo, como en las leyes citadas lo advierte Gregorio Lopez. ^K Y antes lo avia enseñado San Geronimo, referido por Santo Tomas, ^L y por el Maestro Fr. Ioan Marquez, diciendo, *que el que deve mucho a su sangre, trae siempre aquella obligacion sobre si, y no se le representa posible faltar a ella.*

193 Lo mismo * afirman Navarro, y otros
Au-

^F *L. 2. in fine, tit. 21. part. 2. & expressius in l. 3. statim seq. ibi: Cā maguer la madre sea villana si el padre es fidalgo, fidalgo es el fiso que dellos nasciere.*

^G *Dict. l. 3. tit. 21. part. 2. ibi: E por fidalgo se puede contar, mas non por noble, vbi Gregor. verb. Noble, l. 9. tit. 2. lib. 4. ordinam. vbi late Didac. Perez, Bald in cap. innotuit num. 13. de elect. Otalora de nobilit. 2. part. cap. 2. num. 5. cum seqq. latissimè Tiraquel. de nobilit. cap. 18. a num. 20. & seqq. & Barnab. Moreno de Varg. de la nobleza de España, discurs. 2. nu. 12. & 13. & alibi passim.*

^H *L. 3. tit. 24. part. 2.*
^I *Tiraquel. d. cap. 18. num. 26. & seqq. Ovid. 13. Metamorph.*

Est quoque per matrem Cylleus addita nobis Altera nobilitas, Deus est in utroque parente.

^{Papin. 1. Thebaid. Dives avis. & utroque Torrem de sanguine ducens, Bald. in l. ult. in fine. C. de serv. fugit. cum dicit, quod non dicitur quis nobilitate respectu generis materni, sed paterni loquendo simpliciter, & precise; verum loquedo secundum quid non est dubium; quod omne compositum participat de forma & materia, ex notatis per glos. in cap. ult. 3. 2. q. 4. Et quod sit splendidior, illustrior, luculentior, clarior nobilitas quam acceperunt à patre; ignobilitas minus obscura, minusque abiecta, propter nobilitatem matris, & Tiraquel. non relato, doctè tamen & eleganter Dom. Vincent. Turtureus de nobilitate gentilitia, lib. 1. cap. 6.}

^K *Gregor. Lop. dict. l. 3. tit. 24. part. 2. verb. Para aver verguença: ibi: Habes hic, quod presumptio est pro nobili ex genere, quod erit verecundus, id est timebit infamiam, & dict. l. 6. tit. 18. ead. part. verb. De buen linage. in fine. ibi: Presumitur namque pro nobilitate in his que spectant ad nobilitatem, glos. in cap. illud 40. dist. Vide Alciat. reg. 1. presump. 48. Mascard. conclus. 1095. Tiraq. in l. 7. connub. nu. 3. & de nobilit. cap. 20. nu. 20. Casan. in Catalog. 2. part. consid. 24. & 8. part. consid. 6. & Moren. de Vargas vbi sup. discurs. 9. in princip.*

^L *D. Hieronym. relatus à D. Thom. de erudit. Princip. lib. 1. cap. 4. & Fr. Ioan. Mar-*

Arquez en su Governad. *Christ. lib. 1. cap. 3. §. 4. pag 19. idem profecquitur Menoch. de præsump. lib. 5. præf. 59.*
 M Navar. in propugn. apolog. ad monit. 57. Mota de milit. S. Iacob. lib. 2. cap. 2. §. 22. num. 2. Menchaca lib. 3. controvers. illust. cap. 105. num. 47. & 52. Pet. Gregor. lib. 1. syntagm. cap. 34. nu. 3. & Ioan. Ramirez in exposit. Bullæ Ord. D. Iacob. cap. 8. num. 1. vbi probat, quòd faciunt votum Martyrii.

N Bartol. in l. vi. rim. num. fin. D. de instit. & iure, & in l. 1. C. vnde vi. vbi DD. & in cap. olim et 1. de restitut. spoliat. & in cap. suscepimus, de homicid. & plures alii, quos refert Tiraquel. de nobilit. cap. 20. nu. 63. & seqq. Pet. Placa in epit. delict. lib. 1. cap. 28. num. 11. & latissimè Farinac. tom. 4. quæst. 125. num. 127. & 128. Quamvis non desint, qui contrarium teneant, scilicet etiam ignobiles fugere non debere, vt per eundem *ibidem*, & num. 121. & 126.

O D. August. lib. 1. de Civit. Dei. cap. 17. & seqq. l. qui rei. §. sic aut. D. de bon. eor. l. si quis filio, §. eius qui. D. de iniusto rupt. cap. displicet 23. q. 4. cap. si non licet, cum seqq. 23. q. 5. cum innumeris, quæ congerit Tiraquel. de nobilit. cap. 31. num. 59. & seqq. Gomez de Mescua de potestate in se ipsum, lib. 1. cap. 5. & 8. Pet. Roizius de cas. Lituan. 1. & Pat. Lesius de instit. & iure lib. 2. cap. 9.
 P Paulus in l. si quis 38. §. fin. D. de pœnis: Miles qui sibi manus intulit, nec factum peregit, nisi impatientia doloris, aut morbi, luciusve alicuius vel alia causa fecerit, capite puniendus est, alias cum ignominia mittendus est. Arrianus in l. omne delictum, §. qui se vulneraverit, D. de re militari, vbi idem propè habetur; Ulpian. in dict. l. si quis, §. eius qui deperatur, vers. Quam distinctionem, ibi: In militibus quoque testamento, &c.

Autores, ^M hablando especialmente de los Cavalleros de la Ordé del señor Santiago, y demás Militares: y probando, que solo por serlo, están expuestos, y juran, y professan de morir peleando en defensa de la Santa Fe Católica, y de su Rey, y su Patria.

Y por * lo que los Nobles, y Cavalleros deven a este respeto, es comunmente recibida la doctrina de Bartolo, ^N que aunque vno q se ve acometido, y acosado de otro, si puede buenamente huir, y escaparse, no se escusa de la pena ordinaria, si le matare, aunque diga lo hizo por defenderse; esto no se entiende en el Noble, en quien se considera por mas grave, y afrentoso el huir, ò bolver las espaldas, que el riesgo, y peligro de que le quiten la vida.

Y del proprio * principio resulta, que aunque en todo genero de personas se tuvo por flaqueza culpable, y punible el herirse, ò matarse a si mismos, segun la mas cierta, y Christiana sentècia que despues de S. Agustin prosiguen, y exornan varios Autores, ^O afirmando, que serà heregia defender lo contrario. En las personas Nobles, y que professan officios, y cargos Militares, era tenuta por mayor esta culpa, y se castigava (aun entre los Gentiles) con muerte, ò con ignominia, segun lo enseñaron Paulo, y Arriano Iuriconsultos. ^P En cuya explicacion pregunta Menochio, que causa pudo aver para que este punto se tratasse con particularidad en los MILITES, pues estava en otras leyes decidido generalmente en

los demás hombres, que llamavan PAGANOS? Y responde doctamente, ^Q que la razon fue, porque estos, por su oficio, calidad, y Nobleza, tenian mayor obligacion que los otros, de tener, y mostrar mas valor, fortaleza, y constancia para resistir intrepidos, y animosos a los trabajos, ò desconsuelos que se les ofreciesen.

196 Lo qual * es digno de mayor ponderacion, y advertencia en el caso presente, pues aunque no està deducido en los autos, se sabe por notorio, y ay cartas escritas sobre ello a la Junta, que el General se diò vnas heridas en la prision de Carmo- na, intentando matarse, aunque no lo consiguió, por no ser penetrantes. Y de todo se formará el concepto que conviniere, pues los animos de los hombres, se conocen por semejantes señales, y conjeturas, ^R y los actos que preceden, ò siguen a vn delito, descubren la causa, ò razon que pudo aver para cometerle. ^S

197 Y generalmente * (como Iuvenal dizet ^T) qualquier delito de los mismos Nobles, que desdixere de sus obligaciones, ò fuere contrario a las leyes, fueros, y preceptos de la Nobleza, viene a ser en ellos de mayor oprobrio, y afrenta, y digno de mayor castigo; porque atropellan, y rompen mas urgentes respetos, y mas apretadas obligaciones, y la sangre, y hazañas de los antepassados, de que se precian, les firven de fiscales, si las manchan, ò deslustran, procediendo sinieframemente.

198 Este * punto tiene su fundamento en la doctrina de Macro I. C. ^V y de otros

Q Menoch. de arbitrar. centur. 3. casu 284. num. 24. ibi: Quod milites maiorem animi constantiam, & intrepidationem, atque fortitudinem ostendere debent quam ceteri homines. Idem sequitur Decian. lib. 9. crimin. cap. 3. num. 4. & cap. 4. nu. 7. & Amescua dict. lib. 1. cap. 4. num. 6. vbi num. 7. & 8. alias etiam rationes adiungit: & vide Pet. Cabal. resolut. crim. 294. num. 241.

R L. 3. §. ideoque, D. de testibus, latissimè Mascardus conclus. 94. & 95. cum seqq. & Cardin. Tuschus littera A. conclus. 336. & littera P. conclus. 705. vbi, Quod animus probatur signis, dictis & factis, tam in homine, quam respectivè in brutis.

S L sed Iulianus, §. proinde, D. ad Macedon l. uxori, §. fin. de leg. 3. cum latè traditis à Mascardo verbo Actus, Deciano resp. 18. num. 350. vol. 1. & Menoch. de recuper. remed. 15. num. 124. & conf. 145. lib. 2. num. 44. vnde versus:

Præteriti ratio scire futura facit.

T Iuvenal. satyr. 8.

Si te præcipitem rapit ambitus, atque libido,

Si frangis virgas sociorum in sanguine, si te

Delectant hebetes lassæ liçtore secures:

Incipit ipsorum contra te stare parentum Nobilitas, claramque facem præferre pendendis.

Omne animi vitium tantò conspectius in se Crimen habet, quantò, qui peccat, maior habetur.

idem dicit Marius apud Sallust. in Iugurth. & vide glos. per text. ibi. verbo Tanquam maiores. in cap. 2. de translat. Episcop. quæ prædicta carmina citat & alia quæ tradit Vargas d. disc. 9. Turturet. lib. 3. cap. 8.

V Macer I. C. in l. quedam 13. D. de poenis, ibi: Quædam delicta pagano, aut nullam, aut leviozem poenam irroganti, militi verò graviorem, &c. conducit l. 2. D. de re milit. & l. frustra, vbi glos. Plat. & Luc. de Pena, C. eod. lib. 12. cap. non afferamus 249. l. Gregor. Lop. per text. ibi in l. 2. tit. 28. part. 2.

X Tiraquel. *de nobilit. cap. 22. num. 1. & seqq. & num. 23. & cap. 20. num. 116. cum seqq. & de poen. temp. caus. 31. num. 7. & seqq. Farinac. de delict. 3. tom. 9. 98. num. 113. cum seqq. vbi: Quod in Regno Franciæ in crimine prodicionis, & raptu fidei Magnates & Nobiles in altioribus furcis suspenduntur. Vide Rojas de success. cap. 26. num. 12. & 13.*

Y Dom. Prases Covarrub. *lib. 2. var. cap. 9. num. 4. vers. Hæc tamen duo, ibi: Si quidem apud Hispanos adhuc propter istud crimen Nobiles decapitantur, non suspenduntur. Vide Bac. de inop. debitore, cap. 16. num. 16. & Tiraq. d. cap. 20. num. 104. & cap. 37. num. 153. vbi, quod poena decapitationis est honestior, quam suspensionis, sive suspēdij, & de alijs delictis, & poenis infamibus, quibus aliquando nobiles puniri possunt, vide Ioan. Garc. de nobilit. glos. 1. num. 14. & seqq.*

Z *Cap. 1. §. si quis vero ausu, de pace tenen. & iuram. firman. vbi Duces, Marchiones, & Comites maiori poena plectuntur ob transgressionem illius textus. Baldus ibidem, & Matth. de Afflict. col. penult. notabil. 10. Felin. in cap. pastoralis, col. 2. de offic. deleg. & in cap. cum quidam col. 2. vers. Secundus est, de iure iuran. & Tiraquel. de nobilit. d. cap. 20. num. 124. & ultra eum, quod familiares Principis gravius puniantur ex transgressionem mādati, vide eundem Bald. & alios, quos refert, & sequitur noster Gregor. Lopez in l. 2. tit. 28. part. 7. verb. Peor les está el yerro.*

A *L. 2. tit. 28. part. 7. Vide etiam l. 4. tit. 21. part. 2. donde dize, que la cordura, fortaleza, mesura, è justicia, a ningun genero de personas convienen mas que a los Nobles, porque ellos han a defender la Eglefia, è los Reyes, è todos los otros.*

textos, è infinitos Autores, que ponderan, y refieren docta, y copiosamente Tiraquelo, y Prospero Farinacio, ^x poniendo el exemplo en el crimen de la FUGA, DESERCION, ò PERDIDA DE LAS ARMAS, que son los de nuestro caso. Y tambien ^{*} en el de la PRODICION, por el qual dizen, que quanto es mas noble, y alto el que le comete, tanto mas alta se ha de hazer la horca para colgarle. Y que assi se practica en el Reino de Francia. Aunque el señor Presidente Covarrubias ^y dize, que esto no se ha recibido en España, porque les cortan la cabeça por detrás, y no los ahorcan.

Y puedese ^{*} poner otro exemplo en qualquier desprecio, ò transgression que los Nobles hizieren de los mandatos de su Rey, ò Señor, porque en ellos este delito se juzga assimismo por mas culpable, por la mayor obligacion que les corre de ser puntuales en servirle, y obedecerle, como lo decide vn insigne capitulo de los feudos; ^z y por autoridad del, Baldo, Matteo de Afflictis, y otros Autores. El qual exemplo haze tambien mucho a nuestro proposito, pues hallamos en este pleito tan mal guardadas todas las instrucciones, ordenanças, y cédulas Reales, que se dieron al General, como luego se ira discuriendo.

Todo ^{*} lo hallamos grave, y singularmente advertido en las leyes de nuestras Partidas. Porque vna ^a agravando en los Nobles, y Ricos hombres las penas de la blasfemia, entra poniendo por razon de su decision, que los omes quanto son de ma-

por linage, è de mas noble sangre, tanto deven ser mas mesurados, è mas apercebidos para guardarse de yerro. E a los omes del mundo, que mas conviene de ser apuestos en sus palabras, è en sus fechos, ellos son; porque quanto Dios mas de honra les fizo, è quanto mas honrado, è mejor lugar tienen, tanto peor les està el yerro que fazen, &c.

202 Otra, ^B que es ^A mas en nuestros terminos, trata por quales razones suelen, y deven perder los Cavalleros la Cavalleria, y dize, que si esto les acontece por su culpa, es la mayor abiltança que pueden recibir. Y contando los delitos en que se les ha de quitar la Cavalleria antes que se execute la pena de muerte, en que por ellos han incurrido, pone estas notables palabras: E las otras razones, porque han de perder honra de Cavalleria, ante que los maten, son estas: Quando los Cavalleros fuyen de la batalla, ò desamparassen a su Señor, ò Castillo, ò algun otro lugar que toviesen por su mandado, ò si le viessem prender, ò matar, è non le acorriessen, ò non le diessen el cavallo, si el suyo matassen, ò non lo sacassen de prision, podiendolo fazer, por quantas maneras pudiesen. Cà maguer justicia ha de prender por estas razones, ò por otras qualesquier que fuessen alevè, ò traición, pero ante le deven desfazer que lo maten. E la manera de como le deven toller la Cavalleria, es esta. Que deve mandar el Rey a vn Escudero, que le calce las espuelas, è le cinga el espada, è que le corte con vn cuchillo la cinta de la parte de las espaldas, è otro si que taje las correas de las espuelas, teniendo las calçadas. E despues que esto le

B Ultima, tit. 21. part. 25

oviere fecho, non deve ser llamado Cavallero, è pierde la honra de la Cavalleria, è los privilejos, è demàs non deve ser recebido en ningun oficio de Rey, ni de Concejo, ni puede acusar, ni reptar a ningun Cavallero.

Esta * ley miro a la costumbre antigua 203 que avia de no executar en los Capitanes, y Soldados Nobles pena de muerte, ni otra que irrogasse infamia, sin quitarles primero el honor, y grado de la Milicia, y Nobleza, que llamavan EXAUTORARLOS. Y era (como dize Vlpiano, y otros Jurisconsultos^c) absolverles del juramento que avian hecho quando se alistaron, y borrarles de la matricula, quitandoles las insignias militares, con que desde entonces quedavan infames, y no podian aspirar a cargos honrosos, ni parecer en presencia del Principe, quando los dexavan con vida.

Esto * se solia hazer en varias formas. 204 Pero los Romanos exautoravan los soldados con solo mandarles arrimar las armas, y llamarlos QUIRITES; de que son exemplos, y testimonios notables, los que de Julio Cesar refieren Hircio, Lucano, y Briffonio. ^p El qual tambien haze mencion de otro caso (aun mas ponderable) del Emperador Alexandro Severo, que cuenta Lampridio, ^e quando aviendose movido vna sedicion, ò motin en sus Reales, en que gravemente llegaron a perderle el respeto, y amenaçarle, tuvo tanto valor, que todavia pronunciò las palabras formularas, diciendo: **¡D O S, QUIRITES, Y DEXAD LAS ARMAS.**

Tambien * solian hazerles vestir to- 205

C Vlpianⁱⁿ l. 2. §. 2. D. de his qui notan. infam. Sed & si eum exauctoraverit, id est insignia militaria detraxerit, inter infames efficit, licet non addidisset ignominia causa se eum exauctorasse, l. 4. §. non omnis, D de re militari, l. 2. l. 29. D. de liber caus. cum alijs, quæ tradit Marianus Socinus in cap. proposuisti, post num. 3. de foro compet. Salicet. in l. 3. C. de his qui notan infam. glossa, & Ioan. de Platea in l. servi. C. de agric. & mancip. dom. lib. 1. Pet. Gregor. lib. 19. syntagmat. cap. 4. num. 7. Briffon. de formul. lib. 4. in fine, pag. 408. & seq. & lib. 2. select. c. 5. Pet. Fab. lib. 1. semest. cap. 17. ad medium, Iustus Liphus de milit. Rom. lib. 5. dialog. 19. Ianus Langlaeus lib. 12. semest. cap. 1. pag. 682. Pet. Caballus rejolus. 294 num. 67. & 82. & 393. & Aiala de iure & officio belli, lib. 3. cap. 6. n. 5. & seqq. Alber. Gentil in eodem tractatu, in transitu. Treutler. volum. 1. disputat 8. thesi 6. littera A. Iulius Clarus in pract. crimin. quest. 74. in fine, num. 5. D. Hircius, sive Oppius lib. de bello Africo, Lucanus lib. 5.

Discedite castris,

Tradite nostra viris ignavi signa Quirites.

Briffonius dict. lib. 4. de formulis, pag. 408. & seq.

E Lampridius in Alexandro Severo: Ne vos hodie omnes uno ore, atque una voce Quirites dimittam; & incertum an Quirites non enim digni estis, qui vel Romana plebis sitis; & infra: Cum nihilominus post ista fremereat exclamavit: Quirites discedite, atque arma deponite.

gas cortadas las faldas, ò desceñirles, y de-
tarmarles, al modo que lo dize nuestra
ley de Partida: y desto juntan muchos
exemplos Pedro Herodio, Iano Langleo,
y Paris de Puteo, ^F donde especifica lo de
las espuelas, y espada, y el yelmo.

206 Y Pedro Gregorio * refiere vna conf-
titució del Rey Carlos IX. de Francia, ^G
la qual mandava, que quien dexasse su
puesto, ò vanderá al tiempo de la batalla,
fuese exautorado, y le tildassen del gra-
do de las armas, y de la Nobleza, y que-
dasse por tallable, y pechero.

207 De que hallo * avia vsado antes con
todo rigor el Rey Francisco Primero: de
quien cuenta Don Fray Prudencio de Sã-
doval en su Carolea, ^H que porque el Ca-
pitan Mosiur de Franghet desamparò, y
entregò a los nuestros a Fuenterrabia, que
tenia, y governava en su nombre (avien-
dola defendido primero con mucho va-
lor, por ver que yà no tenia orden de
continuarlo, ni el Rey de socorrerle, co-
mo se lo avia embiado a dezir) le sacò ig-
nominiosamente a la plaça publica de
Leon de Francia, y le mandò raer las ar-
mas de su escudo, insignias de sus passa-
dos, y desceñir la espada, con calidad que
no la bolviessse a poner; con que le quitò
la Nobleza, y le dexò plebeyo, como el
mismo Autor lo pondera.

208 Y arriba * apuntamos ^I otro caso, del
modo que se tuvo en Valladolid año de
1555. en quitar las armas pieça por pieça
al Castellano que perdió a Bugia, antes
de llegar a degollarle en el cadahalso.

209 En los * Cavalleros de las Ordenes

^F Petrus Herodius lib. 10. ver. Indi-
cat. tit. 5. cap. 15. 20. & seqq. Langlaus
d. lib. 12. cap. 1. Paris de Puteo in tractu
de Syndic. rubr. de excess. milit. secul. cap.
1. num. 14. ibi: Forma autem exauctorandi
milites hæc est. Quod eis calcæria tol-
luntur à pedibus, ensis à lacere auferitur,
& galea à capite tollitur.

^G Petr. Gregor. de Republ. lib. 11 cap.
7. num. 39. ex constit. Carol. IX. editis
super Comitibus Blesensibus 1580.
sub Henr. III. art. 290. Qui reliquerint
vexillum suum tempore pugne, exaucto-
rari debent, & de gradu armorum & no-
bilitatis expungi, interque paganos, & ta-
liabiles seu censuales reponi.

^H Sandoval 1. tomo, lib. 11, §. 27. fol.
519.

^I Supra num. 1209.

Militares se practica lo mismo, pues conforme a sus definiciones, les quitan el Habito antes que se aya de executar en ellos pena de muerte, ò otra que se tenga por afrentosa, como lo avemos visto en algunas ocasiones. Y lo practicò la Assamblea de Malta en vnos Cavalleros de su Ordé, que se rindieron a Vchali, como refiere Iaime Bosio, ^K ayiendolos primero condenado en pena de muerte, aunque probaron el grande aprieto en que se vieron, y que de ninguna parte podian esperar humano socorro.

Y Langleo dize, ^L que en * Francia ay 210 la propria costumbre, en los Cavalleros que llama TORQVATOS, à quien el Rey honró con su insignia (que deven de ser los de la Orden de San Miguel) y se haze auto para quitarfela, y degradarlos; teniendo por justo, que pues por su delito perdieron la Dignidad, pierdan tambien las insignias de ella.

Y en * imitacion de lo referido, como 211 los Clerigos son llamados, SOLDADOS DE LA MILICIA CELESTIAL, y vale el argumento de vnos a otros, segun la celebrada, y comunmente recibida doctrina de Acurfio, ^M vsa la Iglesia degradar a los que han cometido delitos tan feos, que no sean dignos de conservar sus honras, y preheminencias, ò se ayan de relaxar al braço seglar. Cuya forma pone Bonifacio VIII. ^N y otros muchos textos, y Autores, declarando expressamente, que se tomó de la que se vsa en la guerra.

Y en los luezes * que proceden mal 212 mandaron guardar esta ceremonia de de-

K Iaime Bosio en la *Historia de Malta* 3. part. lib. 40. fol. 335. Et Dom. Don Ferdinand. Pizarrus num. 55. in allegat. de qua supra num. 131. donde dize, como tambien fueron degradados los Cavalleros que en ella acusa.

L Ianus Langleus d. lib. 12. cap. 1. pag. mihi 694. Nec dubium est, quin id ipsum etiam num in Torquatos Milites quos Rex Gallie gestamine suo Regioque insignire solet, exerceatur. Non enim criminis quantumvis gravis convicti, ad pœnam ante deduntur, quam de Collegij sententia exautorati, Ordinisque illius insignibus exuti fuerint: iustum quippe est, ut cui ob scelus dignitas auferatur, dignitatis quoque illius insignia adimantur.

M Accurs. in l. miles, in princip. vbi Bartol. Angel. & DD. cū multis alijs, quæ adducit Everard. loco 56. *A milite armata militia ad militem celestis militia.*

N Bonifac. VIII. in cap. degradatio, de pœnis, lib. 6. vbi inter alia sic habet: *Actualis verò sive solemnis celestis militia militis, id est Clerici degradatio, cum ad eam fuerit procedendum, fiet ut exautoratio eius, qui militia deservit armata, cui militaria detrahuntur insignia, sicque à militia remotus castris reuertitur, privatus consortio, & privilegio militari.* Iustinian. Novel. 83. vbi Cuiacius & Gothofred. cap. felix cum seqq. 15. q. 7. Trident. sess. 13. de reformat. cap. 4. latè Bernad. Diaz & Salced. in praxi c. 14. Langleus d. cap. 1. pag. 687. Iulius Clarus q. 74. Lancelot. in Temp. Indic. lib. 2. cap. 5. §. 2. num. 1. Covar. 2. variar. cap. 20. nu. 7. Tuschus littera D. concl. 140. Farinac. 1. tom. crimin. q. 19. num. 49. Fr. Ioan. Marquez en el Govern. Christ. lib. 1. cap. 26. fol. 153. & Carol. de Grassis de effect. Clericat. effect. 1. num. 310. *enim multis seqq.*

degradarlos, y quitarlos publicamente el titulo del oficio, y que fuesen tenidos, y tratados como plebeyos, los Emperadores Valentiniano, Graciano, y Theodosio^o en vna ley delCodigo Theodosiano, porque no se pudiesen de alli adelante preciar con la honra de que se hizieron indignos.

213 Y lo que mas es, * aun en los Doctores, que vacan (como dizen) a la MILICIA LEGAL, y reciben con autoridad publica los titulos, insignias, y privilegios del grado,^p es comun opinion, que no pueden ser castigados con penas de muerte, ò infamia, sin que primero se las quiten con las mesmas ceremonias que las recibieron, como lo testifica Thomas Gramatico, al qual figuen otros Autores, y refieren el modo que se tuvo en Napoles en degradar a vn Doctor, llamado Donato de Falcones de Licio, que estava condenado en pena de deportacion por toda su vida, por algunos delitos de falsario, cohechado, y baratero, que se le imputaron.

S. VIII.

DE LAS EXCEPCIONES,
ò excusas que se pueden alegar en
contrario.

214

PARA* evitar la fuerza de las razones que hasta aqui ave-
mos considerado, y funda-
do, en orden a dar a enten-
der la gravedad, y calidad deste delito, y
sus

O *L. i. ad legem Iul. repetund. in Cod. Theod. Indices, qui se furtus & sceleribus fuerint maculasse convicti, ablati codicillorum insignibus. & honore exuti, inter pessimos quosque & plebeios habeantur; nec sibi posthac de eo honore blandiantur, quo se indignos indicaverunt. Vide Iul. Clar. q. 73. num. 3. vers. Index committens barateriam.*

P *I Advocati 14. C. de Advoc. divers. Iudic. ibi: Militant namque causarum Patroni, &c. Et de insignijs Doctoralibus, & eorum significatione, vide Alciatum 1. parerg. cap. 10. Duaren. de sacris Eccles. minist. cap. 3. Dretser. in milit. 6. pag. 280. & seqq. Midendorpi. de Academ. lib. 1. cap. 7. Pet. Greg. de iuris arte cap. 34. Gomet. in l. 83. Tauri, num. 16. Pacian. de probation. lib. 2. cap. 8. nu. 129. Hothoman. de feud. cap. 22. nu. 23. Cassan. in Catal. part. 10. consid. 36. & Pet. Canonher. in aphor. polit. pag. 292. Et quod Doctores possint arma portare, & facere directam militarem substitutionem, & in pluribus gaudeant privilegijs militaribus, vide plures, quos refert Gratian. regul. 145. Dueñas reg. 55. & Ioan. Garc. de nobilit. glos. 35. num. 4. & seqq.*

Q *Thom. Grammar. ad conslit. Regn. fol. 122. tit. de furt. num. 28. Iul. Clar. q. 73. num. 2. & q. 74. num. 5. Viglius in §. sed haclenus, Instit. de milit. testam. Lan- glaus d. cap. 1. pag. 694. Caballus resolu- lut. 294. num. 393. & seqq.*

R. *L. aliud est fraus, D. de verbor. signific. l. sancimus, C. de poen. cap. sine culpa vbi late Dynus, & Pet. Pechius de reg. iur. in 6. l. mo, quod ex sola culpa non pot sit quis puniri tanquam reus Maiestatis, videtur probari ex tex. in l. 1. §. Divus, D. ad leg. Cornel. de sicar. l. absentem, §. fin. D. de poen. & ex alijs late adductis à Farinac. in praxi crimin. q. 87. per totam: vbi quod nec dolus præsumptus considerari potest, vbi de poena mortis agitur, sed verus requiritur.*

S. *L. 2. §. si tamen, ibi: Nisi angustiæ non patiebantur, D. si quis caution. l. 2. §. qui ita, D. de eo quod certo loco, hex conducto 15. §. si vis tempestatis calamitosa, cui resisti non potest, l. si merces 25. §. vis maior, D. locati, l. Cesar 15. l. interdum 16. §. si propter necessitatem, D. de public. & vchigal l. quæ fortuitis 6. C. de pignorat. action. l. contraclus, D. de regul. iur. l. in rebus 18. D. commód. l. 2. tit. 2. & ibi glos. magna p. 5. l. 8. tit. 8. ead. part. cap. discipulos, de consecr. dist. 4. cap. si quis propter, de furtis, cum innumeris alijs, quæ adducit Suarez allegat. 18. Gregor. Lopez in l. 2. tit. 18. part. 2. Aiala de iure belli lib. 2. cap. 5. num. 7. & 8. Carrot. de locato, 4. part. tit. de casibus quæst. 12. Medices in tract. de casibus fort. per totum, & innumeri alij solita diligentia congesti per D. D. Ioan. del Castillo lib. 3. controvers. cap. 3. per totum.*

T. *Panormit. cons. 3. num. 5. lib. 2. in 6. quæst. Imol. cons. 34. num. 3. Socin. sen. cons. 39. nu. 8. volum. 3. Decius cons. 690. num. 14. & Gratus respons. 5. num. fin. & respons. 51. per totum lib. 1.*

V. *L. 1. & per tot. D. quod metus causa, l. metum, vbi glos. & DD. C. eod. Roman. cons. 393. cap. penult. vbi glos. extra, eod. l. 2. D. ex quib. caus. maior. Bartol. quasi in terminis in tract. de tyran. vers. 6. & seq. & conducunt alia, quæ ad excusandos eos, qui aliquid faciunt per metum, congerit idem Decius cons. 219. & Gratus cons. 38. & cons. 48. lib. 1. Farinac. quæst. 117. num. 7. qui multos casus refert, in quibus ob metum excusatur quis à poena criminis læsæ Maiestatis.*

sus circunstancias, se podrá por ventura alegar de contrario, que nunca las leyes por rigurosas que sean, ponen pena, sin que preceda dolo, ò culpa considerable, especialmente en crimen de lesa Magestad, en que ay quien diga, que aun no basta sola la culpa. ^R

Y que * en los reos no se puede dezir que la huvo, pues el suceso tuvo mas de desgracia, que de flaqueza, y se ocasionò de vn caso fortuito, ò por mejor dezir, de vna fuerza mayor, a que no pudieron hazer, ni hallar resistencia, con las cortas, y desiguales que llevavan, assi en numero de soldados, como de Naves, y artilleria.

Para * cuya comprobacion, se puede considerar en comun lo que de la excusa por los casos fortuitos, y aprieto, y vrgencia de la necesidad enseñan a cada passo nuestros Jurisconsultos, y otros muchos Autores. ^S

Y mas * en particular los consejos de Abad Panormitano, Iuan de Imola, Socino Senior, Philippo Decio, y Geronimo Grato, ^T donde resuelven, que no ay culpa en el entregarse a los enemigos, si no huvo fuerza, y poder para resistirlos. Y que el vassallo que jura fidelidad, ò entrega el castro a vn señor extraño, y poderoso, de quien se viò estrechamente invadido, ò atemorizado, no pudiendo ser ayudado, ni socorrido del suyo, no pierda por esso el feudo, ni es visto venir contra su primer omenage, porque el miedo justo, y la fuerza mayor delibran de culpa, ^V y con este color defienden la que se imputava en su tiempo a los Condes de

215

216

217

Bigorra, Comunidad de Ducia, y de Bibula, Duque de Gravina, y Domicio Guarino.

218 Lo mismo * por autoridad de los mismos Consulentes resuelve Mateo de Afflictis, ^x en el Governador de la Ciudad que se halla cercada, y sin suficiente presidio, ni esperança proxima de socorro, porque podrá rendirla, ò dexarla, sin incurrir en crimen de Magestad, pues la obligacion del vassallo no se estiende a los impossibles. En lo qual conviene, alegando otras autoridades, y exemplos, nuestro Politico Bobadilla, ^y diziendo, que no es acto de virtud, y valor, ni de que Dios, ni el Rey se pueden tener por servidos, sino antes muestra de flaqueza, y desesperacion entregarse temerariamente a la muerte, pudiendo rescatar la vida con buenos medios, ò honestos partidos.

219 Y aun * mas en nuestros terminos Tiberio Deciano, ^z y Pedro Caballo, diziendo, que no es punible la DESERCIÓN, ò DEDICIÓN que carece de dolo, y que el miedo justo basta para escusarla. Como refiere Tito Livio ^A averlo praticado los Romanos con los Sutrianos, que viendo se cercados de los Equos, se les entregaron, por averles llegado tarde el socorro de Roma, y faltarles fuerzas para continuar la defensa, en que con buen coraçon se pusieron.

220 Pedro Bellino ^B dize, * que la ley que dà por traidores a los que se entregan, ò desamparan, se ha de entender, quando interviene dolo malo, ò cobardia manifest-

X Matth. de Afflict. ad consilium. Regn. incip. Dubitationem, per tex. in cap. ult. de feud. sine culp. non amir. vbi glos. Albaror. & alij. & Bald. in cap. i. in princip. eod. tit. & in cap. i. § domino. si de feud. fuerit controu. inter dom. & agnat. l. de in Bald. in cap. i. de iudicij. in 2. lect. nu. 5. & Felin. in cap. cum contingat, de foro compet. num. 6.

Y Bobadilla in polit. lib. 4. cap. 5. num. 14. vbi refert ad idem Alavam de re milit. lib. 2. fol. 104. pag. 1. & seq.

Z Tiber. Decian. lib. 7. crimin. cap. 15. num. 12. Pet. Cabal. res. fol. 294. num. 100.

A Livius lib. 6. decad. 1. ibi: Nulla poena sunt affecti Sutriani, quod victi, & iusto metu adacti deditioem fecissent.

B Pet. Bellin. de re milit. lib. 3. tit. vnic. num. 65. vbi sic intelligit tex. in l. 3. D. ad leg. Jul. Maiest. & lib. 2. tit. 5. in fine, vbi refert illud Demosthen. Qui fugit, rursus integrabit prælium, & l. omne delictum 6. §. penult. ibi: Qui Præpositum suum non protexit cum posset impari causa factori habendus est. si resistere non potuit, parcendum ei. Vide eundem Bellin. part. 8. tit. vnic. num. 60. & 61.

fiesta, y culpable ; porque si se haze a mas no poder, no incurren en pena los que se retiran, ò rinden, aunque dexen a su Principe, ò General en peligro.

Y que * antes se tiene por cuerdo el que escusa ocasiones desesperadas, y se guarda para otras en que su valor pueda ser de provecho.

En lo qual * parecé que tambien conviene Paris de Puteo, ^C concluyendo, que deve qualquiera, como mejor pueda, procurar escaparse de caer en manos de sus contrarios. Porque como Plutarco ^D

enseña, aunque es de Capitanes prudentes, y honrados desear mucho la opinion de esforçados, y valerosos, han de tener por torpeza, y visloñeria, arrojar se a los peligros con temeridad, ò no seguir el camino que se tuviere por mas seguro. Y Polybio ^E puso el primor de su officio en que sepan conocer, y mirar, no solo las ocasiones de vencer, sino las de ceder.

Pues (como añade Carlo Escrivano ^F) no conviene, que con impetu ciego se entren por los venablos, como las fieras, sino que reusen, si pueden, los peligros que se tienen por manifestos ; y quando la fortuna les pusiere en trance, que no puedan huirlos, procuren vender bien la sangre.

Por esta * causa dize Ciceron, ^G que fue justamente culpado Calicrauidas, Capitan de los Lacedemonios, porque quiso mas arresgar la armada que llevaba a su cargo, que dexar en opiniones su reputacion. Y Clembrotto, que por recelo de lo que dirian, se atrevió temerario a en-

trar

C Paris de Puteo *in tract. de re milit. lib. 8. cap. quando vnus pugnant num. 2. fol. 215. in volum. 16. tract. Doct. vbi allegat l. nihil interest, D. de captivis, & cap. Dominus noster 23. q. 2.*

D Plutarch. *in Cleom. Prudentis Imperatoris est, non malè audire apud alios, sed temere se in discrimen mittere, aut qua tuta sunt dimittere, turpe existimat.*

E Polyb. *lib. 1. Optimi Ducis officium existimandum est, non solum vincendi verum etiam cedendi tempora prospicere.*

F Carol. Scriban. *in Politico-Christ. 2. tom. cap. 24. fol. 80. Non proiciet eam se cæco impetu in venacula ferarum more, vitabit, si potest. Negavit fortuna, non iultum hauriendum dabit sanguinem suum.*

G Cicero *lib. 1. officior. relatus ab Asiala lib. 3. cap. 18. num. 5.*

trar en batalla con Epaminondas, aunque reconociò desiguales sus fuerzas, y acabò de perder las Lacedemonias.

224 ⁶ Porque * los grandes, y constantes varones, como dize Quinto Curcio, ^H han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida, y entonces se deve a la Patria, segun sentencia del mismo Tullio, ^I quando con la muerte le podemos ser de provecho.

225 Baltasar * de Ayala ^K concurre en ambos pensamientos con Pedro Bellino, y en vn capitulo trata, de que no deve el Capitan arrojarse con temeridad a batalla; y en otro, aviendo hecho particular mencion del rigor de las leyes de nuestra Partida, ^L que prohiben en todas guisas desamparar el Castillo al Alcaide, dize, q̄ la equidad persuade, que si en èl no se halla totalmente culpa, ò negligencia que poder imputarle, no se le ponga asimismo pena por ello, como en semejante caso lo decide el Iuriscòsulito Calistrato, ^M hablando del Alcaide de la Carcel, el qual lasta solo su culpa, ò negligencia; pero no el caso fortuito.

226 Y allí refiere, * como por esta razon los Romanos absolviéron a Marco Livio, Alcaide de la Fortaleza de Taranto, porque la entregò a mas no poder, despues de averla èl ganado, y sustentado por espacio de cinco años. ^N Y a Lucio Attilio, Prefecto del Presidio Locrense, porque viendo que no podia impedir la entrega, que los Ciudadanos tratavan de hazer a los de Cartago, facò por partido, que le dexassen salir, y passarse a Rhegio

Eccc con

H Quint. Curt. lib. 5 Magni viri magis est contemnere mortem quam odisse vitam. Vltimum omnium mors est, ad quam non pigrè ire satis est.

I Cicero vbi supra, tradit alia Bobad. d. cap. 3. num. 14.

K Aiala de iure & offic. belli, lib. 2. cap. 1. & lib. 3. cap. 18. num. 3. vbi post alia inquit: Itaque qui necessitate coactus, quæ ne Dij quidem, ut quodam loco ait Livius, superare possunt, omni humana ope destitutus, arcem hosti tradidit eum nullo supplicio dignum esse existimo: nam qui facit, quod potuit, legem implet, &c.

L L. 6. & alia plures, tit. 18. part. 2. de quibus sup. ex num. 65. ad 83.

M L. milites 12. D. de custod. reor. ibi: Et ita demum afficiendos supplicio milites, quibus custodia evaserint, si culpa eorum nimia deprehendatur alioqui pro modo culpæ in eos statuendum. Si verò fortuito amiserit, nihil in eum statuendum: facit l. fin. eod. tit. ibi: Quod si negligentia amiserint pro modo culpæ vel castigantur, vel militiam mutant, l. 12. tit. 29. part. 7. Et quod æquiparentur custos carceris, & custos castris, Bal. in l. ad Commentariensem, & ibi additio, C. de cust. reor. & Gregor. Lop. in l. 1. verb. Por su culpa, tit. 18. part. 2.

N Livius lib. 27.