

PAPEL JURÍDICO QUE ESCRIBIÓ
EL LICENCIADO D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA
 EN
 DEFENSA DE LOS FUEROS DE VIZCAYA. *



Vestram flagitamus clementiam ut sicut hactenus Romana lex viguit, absque universis procellis et pro nullius persona hominis reminiscitur esse corrupta, ita nunc suum róbura propiunque rigorem obtineat, cap. ultim. 10. distinct.

SEÑOR.

Dos ocasiones para hablar tubo por justas Isocrates (1) ó quando ay certeza en lo que se dize, ó quando ay necesidad de decirlo, y ambas se verifican en el caso presente. Sabese, que nada és mas propio del ser REY, que la administracion de justicia: (2) consistiendo el obgeto principal del reinar en la observanzia de las justas Leyes, y costumbres, (3) quitando quantos medios huviere de opresion, ofensa, y videncia (4) por que conoziendo el principe se ofende el Derecho del Vasallo, le empeñan al reparo las ciuiles leyes, la natural razon, y

(*) Comenzamos hoy la reproduccion de este notabilisimo documento juridico, perteneciente á principios del siglo pasado, uno de los mas razonados que se han escrito en defensa de las seculares instituciones del país bascongado, y que será indudablemente leido con interés y conservado con agrado por los lectores de nuestra Revista.

(1) Isocrat. orat. 1. duas facc, ocasiones loquendi, vel de quibus scis clare, vel de quibus necesse est dicere.

(2) Cap. Princeps. seculi, cap. administratores 23. quest. 5 cap. petimus 11. quest. 1.

(3) D. Fernando de Mendoza de pact. ep. 5. q. 2. num. 11. ibi: Quæ omnia satis aperte demostrant inter Principem, et Regnum conventionem, seu contractum, tan insui creatione, et recognitione, quam in legum latatione, et ceteris ad communem Reipublicæ utilitatem spectantibus celebrari, et eius mutuo atque equali vinculo, vtrunque tam naturaliter quam civiliter, fore obligatum, quas postea leges in pribatis conventionibus Princeps transgredi non poterit, etc.

(4) Betarmin. tom. 5. lib. 3. ep. 6. controvers. 5— Bart. intract. de Regim. civitat. n. 27.—D. Francisco Salgado de protect. Regia, p. 1. ep. 1. n. 43.—Pereira de revis. ep. 14. n. 11,

preceptos Diuinos (5) por que como Padre, que ès Supremo de la Patria (6) debe atender al particular y comun bien (7) con tan precisa correspondencia, que no pueda abdicarse ni transferirse en otro esta superior potestád (8) y nunca mas justificado el recurso, que quando el Vasallo suplica asu Principe le mantenga la feè, y palabra delo que tiene prometido observarle. (9)

2 El conozimiento de estos principios, y sobretodo verlos por felicidad nuestra reducidos apractica con indefectible observancia por V. M. con piadoso, justo, y catholico zélo, dàn motibo á su M. N. y M. L. Señorío de vizcaya, para la representacion y suplica, que contendrà este memorial; constituido en suma seguridad, de que V. M. se ha de servir de diferir aella.

3 Estase, señor, disputando el deberse remitir, ó nó al Juez mayor de Vizcaya la persona de D.ⁿ Iñigo de Avendaño Villela, preso en la carzel Real deesta corte, por varios delitos por que se halla procesado: el fundamento para la remision ès, ser nieto de Vizcaino originario, y que segun los fueros del Señorío debe ser Juez pribativo el Juez mayor de Vizcaya, con exclusion precisa de otro qualquier Tribunal, ó juez. (10)

4 Està este negocio visto en el consejo, y con las noticias, que han podido adquirirse conla ocasion dela disputa sobre la remision de este rèo, presume el Señorío sele propone á V. M. limite la pre-

(5) Lucas de Peña inleg. Neminem, C. de susceptoribus, et archaris lib. 10. Valenc. cons. 70. n. 12.—Fontanel. decis. 390. n. 5.—D. Pedro Salcedo de Leg. Polit. lib. 1. cp. 7. á n.º 116.

(6) Leg. relegatus 19. deintedict. et relegat.—D. Chistoval Crespi observat. 3. n. 1—D. Lorenc. Math. de Regini. Valent. cp. 2§1. n. 69.—D. Juan Baptist. Valenc. cons. 79. n. 15.

(7) D. Thom. 2, 2. questi. 57. art. 4.—Pedro Gregor. de Republic. lib. 6. cp. 6. n. 9.

(8) Ripol de Regalib. cp. 6. n. 4, et. cp. 25. á n. 64. et cp. 50. an. 6.—Cal-das Pereira cons. 28.—Pereira de Ruis. cp. 14. n. 20.—D. Pedro Salcedo de leg. Politic. lib. 1. cp. 11. n. 18.—D. Franc. Salgado de suplic. ad Santissim. part. 1. cp. 1. ex n. 111.

(9) Leg. inter claras cp. desumma trinit. ibi: Nihil est enim quod lumine clariori perflugeat quam recta fides in Principe cp. 1. denoba forma fidelitatis in vsibvs feudorum, optimé Pedro Gregor. de Repub. lib. 8. cp. 8.—D. Fernando de Mendoza de pact. cap. 5. q. 2. n. 10. Vers. exqua ibi: Nam Princeps. legem condendo contractum celebrat. at cum obligat ad servandam eam legem, vt membris sic capiti ipsi equalem. instam et vtile obligatio igitur civilis ad compellendum Regem vt servet positibas leges, oritur ex aprobatione earum a Regno facta, et ac conditione acceptata, vt Rex etiam obligetur, ex illo contractu qui fit in legislatione, et aprobatione etc.

(10) Ley 19. tit. 1. De los Priuilegios y fueros de Vizcaya, pondràse infra num. 11.

rrogativa de estos fueros, que comprendiendo hijos y nietos (11) de vizcaino originario, quéde restringido al hijo, sin la estension al nieto, ó se modere algun otro fuero, ley, ó costumbre, que hasta aóra ha avido enel modo de conocèr, y determinàr su Juez mayor.

5 No puede el Señorío asentir asemejante intento, hallase constituido en precisa obligacion de hazer la justa representacion, que cupiere enla posibilidad, para que sus antiguos fueros no se vulneren de genero, que fuera culpable la voluntaria tolerancia; (12) y asi recurre a los pies de V. M. suplicandole se sirva no hazer novedad en esta materia.

6 Sinque las representaciones, que aeste fin mirasen puedan estimarse oposicion ala grandeza; por que reducir la potestad delos Reyes alo justo, no ès atribuir defecto ala soberania sino ès perfeccion (13) verificandose esto enel mismo Dios, en quièn no cabe el poder lo injusto, (14) y los Principes no quieren mas poder, queel que cabe dentro del imperio dela razon, que ès lomas augusto, y dilatado dela Magestad (15) como porla mayor alabanza de Trajano dixo Plinio (16) y asi no falta ala revencia que debe, el que dice lo que ès tan conforme asu voluntad, y quien afirma, que lo pueden todo, sin distinguir lo menos razonable de lo justo, se opone a ella, y ofende

(11) Ley 16 de dicho tit. 1.º de los fueros de Vizcaya ibi; Que qualquiera hijo natural vizcaino ó sus dependientes que estubiesen casados ó avecindados, habitantes, ó moradores fuera de esta tierra de Vizcaya, en qualesquiera partes, Lugares, y Provincias de los Reinos de España, Mostrando, y probando ser naturales vizcainos, hijos Dependientes deellos. A saber ès, quesu Padre ó Abuelo de parte de Padre, son, y fueron nacidos enel dicho Señorío de Vizcaya, y probando por fama publica que los otros antepasados progenitores deellos départe del Padre fueron naturales vizcainos, y todos ellos portales tenidos y reputados les valiese dicha Hidalguia etc.: aunque no probasen las otras calidades, que parasuefecto segun drcho y leyes deestos reinos debian probar.

(12) Satis est abhominabile dedecus, vt temporibus nostris eas traditiones, quas antiquitus à patribus suscepimus prohibita infringi patiamur ep. 5. 12 distinct.

(13) Luis de Molina de Hispanor. primog. lib. 1. ep. 8. n. 31.

(14) Bald. consso 326. n.º 2, 3. volum. ibi: dicitur autem propriè potestas, legitime posse non enim possumus quedam injuria possumus, natura hoc posse potentia non est, sed deficientia quædam: Video Deus omnia potest peccare non potest nan que facta ledum pietatem, nec nos facere posse credendum est.

(15) Leg. digna vox. c. de legibus, ibi: nam maius imperium est subvicere legibus principatum oraculo presentis edicti, quod novis licere non patimur, nostris sucesoribus indicamus.

(16) Plinius in Panegiric. ad Trajam, ibi: vt enim felicitatis est poset quem tum velis, ita magnitudinis est velles que possis.

ala Magestad (17) cuia voluntad està manifestada en las leyes ciuiles, (18) en las disposiciones Canonicas (19) y en singulares, y especiales leyes de nuestro reino. (20) Siendo la presumpcion, que el Principe permite, que se dispute de su potestad (21) por que se presume lamisma justicia (22) y que no quiere mas que lo justo (23), y como solo lo ès, lo que se obra conforme aley (24) ès forzosa presumpcion, que exerce su potestad en aquello, que conforme aley puede executarse, (25) por que con el pretexto dela potestad, no cabe el receder dela justicia. (26)

7 Para el discurso legal parece supuesto preciso recurrir al origen del Señorío, y modo con que V. M. le goza por consistir en esto su mas segura defensa.

8 Cantabria, oy Vizcaia fuè Provincia delas mas cèlebres del orbe en todos los siglos (27) y para serlo concurren las partes todas, que la pudieron hazer estimada, y de gran veneracion, con ventajas grandes de primacia; pues por la antiguedad fuè la primera, que por aver sido poblacion de Tubal, hijo de Japhet, nieto de Noè, que les dió lengua, que ès vna delas setenta y dos, sin mezcla alguna delas que entraron en estos reinos, y que actualmente conserban. (28)

(17) Matheacio de via, et ratione iuris lib. 1. ep. 34. n. 28.—D. Franc. Sarmiento lib. 1. celectar. ep. 8. n. 48.—D. Juan de Solorzan. emblem. 69.—Don Fern. de Mendoza de pactis. lib. 1. disput. 5. n. 49.

(18) Leg. iubemus 6. c. desacrosant. ecclesiis, leg. omnes indices c. de appellat. leg. fin. c. si contraius, vel vtilitatem publicam. leg. rescripta leg. nec. damnosa. c. de precibus.

(19) Cap. si quando, de rescriptis, cap. rescripta, cap. dicenti 25 quest. 2.

(20) Leg. 11 tit. 4. lib. 2. recopil. leg. 29. et 30. tit. 18. p. 3.

(21) Capicio Galeota respons. fiscal. 23. n. 9. Ant.º fabro in leg. 1. tit. 14. lib. 4. c. sicontra ius, vel utilit.

(22) Omnes in Autenc. de indiciis, Deciano respons. 25. n. 14 volum. 1. Bald. in leg. ex facto in 4. notabiliss. de Vulgari. D. Juan del Castillo de textiis, ep. 18. n. 8.

(23) Cap. Audita de restit. Spoliator vbi DD. penultimo Autentic. de Consulibus Aristoteles 5. politicor. ep. 10. vbi quod illud est Regis obiectum quod iustum est.

(24) Tiraquel. ad leg. conubiales gloss. 9. in princ. D. Juan Baptist. Valenc. cons. 70. n. 24.

(25) Peguera deciss. 51. n. 1. Giusba. cons. 1 vbi optimè n. 15 et 16.

(26) Cap. quis quis 11. q. 3. Ramirez de lege Regia 3. n. 16 et 17. Card. Paleotus de Sacri consistorii consultatione part. 2. q. 9.

(27) Cantabrica Regio semper in maxima fuit estimatione habita. Acebedo in Rubric. lib. 6. tit. 2. n. 51.. Yenel n. 118, refiere las palabras dela Coronica del Sor. Rey Don Alonso el XI. fol. 9. col. 1. ibi: Que Don Juan Nuñez heredaba el solar de Lara por su abolengo, é que por D.ª Maria su muger heredaba el solar de Vizcaya, que era uno de los mayores solares del Mundo.

(28) Antonio Navarro de Larreategui en el Epitome delos Señores de Viz-

9 Por la religion del mismo modo; pues desde sus primeros fundadores vivieron siempre en el conozimiento y culto del Verdadero Dios y recibieron la fee con la predicacion de Santiago, que entró en España por las partes de Cantabria, y San Saturnino discipulo de San Juan Baupista, que predicaron en aquellas tierras (29) sin aver nunca dejado de ser christianos (30) con vna zircunstancia detan singular aprecio, que antes de la pasion de Christo, concibieron tanta estimacion de la cruz, que la veneraron, tomaron por blason, (31) y tenian por felicidad morir en ella. (32)

10 En el valor, ó no ha tenido igual, ó ningun Reino, ó Provincia la hà excedido, aviendo puesto siempre su lucimiento en las armas como lo celebra Silio Italico (33) y que en la Batalla de Canas, en que Anibal venció al Consul Flaminio, fueron los que se

caya refiriendo las Historias de Florian de Ocampo lib. 1. Marineo Siculo, fól. 28. Zamalloa lib. 2 Mariana lib. 1. cap. 5. dice, cap 1. Los Historiadores, que hablan de la poblacion de nuestra España convienen en que Tubál hijo de Japhet quien cupo la parte occidental, y el Patriarca Noé, su Abuelo, despues de la confusion de las lenguas, doce años, que son ya tres mil setecientos, y ochenta vinieron a ella, poblaron á Cantabria, y el Señorío de Vizcaya, les dió lengua que es una de las Setenta, y dos, habitó é instruíó, y enseñó conforme á la ley natural, para el conocimiento, culto, y adoracion de un solo Dios.

(29) Idem Autor, vbi proxime ibi: Aviendo vivido desde sus primeros fundadores en el conocimiento y culto de un verdadero Dios, y luego en el principio de la predicacion Evangelica, recibido la fee, Santiago nuestro Apostol, nuestro Patron, nuestro Maestro en la predicacion, y defensor en la Guerra, vino á España, entró en ella año de 38. por las partes de Cantabria; San Saturnino Discipulo de San Juan Baupista y de San Pedro, fué embiado por él antes de la año de 60. que predicase en estas tierras de Cantabria. El P.^e Juan Cortes Osorio en su libro de la constancia de la feé. lib. 3. cap. 4. n. 35.

(30) Ambrosio de Morales en su Cronica General de España lib. 12. cp. 76 Juan Gutierr. lib. 3. practicar. quest. 17. n. 173. ibi: Y vizcaya, y Guipuzcoa, y otras sus comarcas nunca dejaron de ser christianos, ni las ocuparon los moros, como todos nuestros autores se conforman en esto.

(31) Valdes de dignit, regum. cp. 15. n. 16. y por las autoridades de San Gregorio Nacianceno, Tertuliano, el Cardenal Baronio, y otros, el P.^e fr. Francisco de la Sota Monge Benito Coronista de S. M. en su libro de los Principes de Asturias y cantabria lib. 1. cp. 6. n. 1. ibi: Los antiguos siendo susiglo tan rustico y tanto antes de la venida de Christo nuestro bien tubieron en grande estimacion, y hicieron grande aprecio de la Cruz.

(32) Ambrosio Calepino verb. cantabri, ibi: Memorie proditum est cantabros solitos canere peana, letitie suffixos cruzi ab hostibus, Strabon lib. 3.

(33) Silio Italico lib. 3.

Cantaber ante omnes, hic misque, estusque, famisque
Invictus palmam que ex omni ferre labore.
Mirus amor populó cum pigra in canuenerit ætas
Imbellisque, iam dudum annos pervertere saxo.
Nec vitan sine morte pati; quippe omnis in armis,
Lucis causa sita et damnatum vivere paci.

aventajaron los Cantabros (34) y para exagerar Lucano el valor grande de Casio Scebola en la defensa de la Plaza de Dirrachio, que le avia fiado Julio Cesar, dixo, que no le faltaba mas para el extremo de su valor, que hacer volber las Espaldas avn vizcaino: (35) y Julio Nonio afirma, tenian por singular alegria el batallar, por infelizidad, y desdicha qualquiera muerte, que no fuese en la Guerra (36) y viéndose perdidos tenian por gloria propia matarse, antes que rendirse al enemigo: (37) y era comun dicitario en los Romanos, quando alguno mostraba cobardia en la batalla, amenazarle que le embiarian ala Guerra de los Cantabros (38) cuyo valor ha conservado siempre como lo han manifestado las experiencias.

(Se continuará).

(34) Idem Auctor.
Cantaber ante alios.

(35) Lucano lib. 6.
Felix hoc nomine famæ sit ibi durus iber,
Aut sit ibi terga dediset Cantaber.

(36) Velozes hos egregie fuise, quis mirabitur? cum corpora hominum ad inedia et laborem animi ad morte parati erant, ideoque in acie exultabant tanquam gloriosæ vitæ excesuri, lamentabantur in morbo tanquam turpiter, et miserabiliter perituri, etc. refierelo el P. Sota lib. cp. 5. n. 4.

(37) El P. Juan de Mariana lib. 3. cp. 25. ibi: tambien semataron consus manos; que quisieron mas la muerte, que la vida deshonorada, etc. Antonio Navarro en el Epitome de los Señores de Vizcaya, por la autoridad de Lucio Floro dice cp. 1. Peleaban los naturales con gran valentia, anteponiendo ala vida la libertad, la honra, la memoria, y gloria futura que con fuego, hierro, hojas ó zuumo de tejo, arbol tan venenoso, que dió nombre al tosigo, se mataban, desesperacion en los Romanos del fin que procuraban, esta muestra de constancia. demenos precio de vida, esta feroz fortaleza.

(38) El P. Sota vbi proxime, n. 5. ibi;—Andres de Poza refiere de Autores Romanos mui antiguos, que quando algun Romano mostraba cobardia en la Guerra, ó batalla, le amenazaban con que le embiarian ala Guerra de los Cantabros; de esto se sintiere que esta nacion fué terror del Imperio Romano, etc.



PAPEL JURÍDICO QUE ESCRIBIÓ
EL LICENCIADO D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA
EN
DEFENSA DE LOS FUEROS DE VIZCAYA.



(CONTINUACION.)

II Su nobleza, como efecto propio de la antigüedad y de las armas, és la mas segura de España (39) sin necesitarse para su calificación mas comprobación, que la de ser vizcaino: siendo vulgar proverbio, y argumento convincente, Vizcayno, luego Hidalgo, y así en la nobleza, tienen con indubitada certeza fundada su intención. (40)

12 La fidelidad es innata en ellos, que han conservado con sus señores, sin el mas leve suceso por tantos siglos, y como mas leales

(39) Antonio Navarro en el Epítome de los señores de Vizcaya cap. 1. ibi: conque tiene fundada esta nación su antiquissima nobleza, é infanzonía, por hechos de armas en Guerras y defensa de la corona Real y conservación de la fe Católica.

(40) Azevedo in rubric. lib. 6. tit. 2. n. 138. ibi; et sic Historia Generali Hispaniae lib. 4. cp. 3. apparet cantabros fuisse multo ante quam Asturos, vt per Zamalloam, Garibay, vbi supra lib. 4. cap. 5. pag. 93. et consequenter Cantabrorum nobilitatem ab antiquissimo tempore processisse et semper observatam fuisse, et posse ex hac antiquitate probari nobilitatem eorum, tam in possessione, quam impropietate, tam dum in terris suis existunt, quam in nostris, probando antiquas eorum, et suorum originem, ita ut merito de ipsis originariis, vulgo proverbium vsum est, Cantaber, ergo nobilis, et sic Cantabros de Vizcaya, y Guipuzcoa, vocat hidalgos, Otalora de nobilit 3. par. cap. 6. n. 7. etc. etc. et n. 170. ibi: Nam cantabrorum nobilitas, ita est antiquissima, vt hominum memoriam excedat, mui latamente Juan Gutierrez lib. 3. pract. quest. 17. por toda ella, Zamalloa, lib. 5. fol. 12, que trae los versos siguientes;

O Montaña cantabriana,
Origen de Caballeros,
Academia de Guerreros,
Donde toda España mána!

vasallos; sirviendo a los señores Reyes con el esfuerzo que todos reconocen. (41)

(13) El clima de la tierra los inclina á Guerreros, fuertes, feroces, constantes, magnanimos, y de altos pensamientos (42) amantes del pundonor, y la libertad, que han demostrado en la conservacion de ella, con el renombre de invencibles, y de nadie conquistados, aunque muchos Autores dicen, que Augusto Cesar la conquistó, aviendo venido á España, por su persona, con una grande armada, y tres gruesos exercitos, haciendo tan singular aprecio de este vencimiento, que se intituló Cantabrico, y que con noticia de esta victoria, se atemorizó el orbe, desuerte que sin fuerza de armas, se le rindió lo que de él le faltaba de conquistar, que es grande elogio de esta nacion; que áy Autor, que diga: (43) Todo el mundo parece que estaba suspenso hasta ver el fin de estas Guerras: y és cosa de admiracion, que siendo tan corto Pais, fuese tan conocido y formidable el valor, y esfuerzo de sus naturales en todo el orbe, que en vencer, ó ser vencido, consistiese su paz universal, ó su general discordia.

14 Otros Autores afirman, que no la conquistó toda Augusto Cesar, y que quedó sin rendirse todo lo que óy se llama Vizcaya (44)

(41) Antonio Navarro in initio, col. 3. ibi:—Merced merecida por su antigua, natural y continua fidelidad, que ha profesado de tres mil setecientos y mas años desde sus fundadores Tubál y Noé. Aceuedo in rubric. lib. 6. tit. 2. n. 112. ibi:—Cum et in historiis Hispaniæ reperiamus, Cantabros ipsos ita esse antiquos, quod a Tubal, Nepete Noe, sint descendentes (de originariis loquor, non vero de advenititiis) et in armis et exercitiis militaribus ita versatos, ut et a lomanis, qui totam Hispaniam debelarunt ipsos cantabriæ vicinos per multa temporum curricula non potuisse de vinci, sed indomitos eos reliquisse, tamquam ferozes, et fortes debelatores, et defensores sui ipsorum et patriæ suæ, quod aliquam nobiles et divites, et in armis experti non potuissent facere, sicut ipsi, tunc, et post demonstrarunt esse et sunt satisque fideles Coronæ Castellæ, et ipsius Regi ac eorum domino et non multis ab hinc annis dum timeretur invasio afraneciginis ipsi restiterunt et separatos ostenderunt plusquam cum decem millie hominibus armatis pro defensione corone castellæ etc.

(42) Lucio Floro lib. 4. cp. vltim. ibi:—Cantabri et Astures immunes imperii fines agitabam cantabrorum. et peior, et altior, et magis pertinax indehelando animus fuit, qui non contenti, libertatem suam defendere, proximus etiam imperitare tentabant, etc. Fr. Fran.^o Sota lib. 3. cp. 11. n. 15. ibi:—En hecho de verdad, el clima cantabrico inclina á sus hijos a ser guerreros, fuertes, constantes, magnanimos, y de altos pensamientos.

(43) Idem Autor vbi proxime.

(44) Antonio Navarro en el Epitome de los señores de Vizcaya cap. 1. ibi:—Aunque Augusto Cesar vino en persona consolo animo de sugetar á Cantabria: aunque junto tanto poder, y tres exercitos Consulares, no pudo haze, triunfo ni trofeo de esta nacion: por que vista su ferocidad y valentia, sitio: naturaleza de la tierra, larga asistencia, costosa, y tan dudosa en el suceso de

porque en lo antiguo, comprendia mas la Cántabria; ni quando la perdida general de España la conquistaron los Barbaros; (45) ni jamás han reconocido otro dueño que el que ha elegido su valor. Y sirva, señor, de disculpa esta breve digresion la advertencia de Plinio (46) que tubo por difícil el contenerse en la relacion de grandezas propias.

15 Governóse Vizcaya por señores, que tubieron por eleccion, y sucedida ya la infeliz perdida de España, admitieron por señor á D. Lope Zuria, no absoluto, ni Soberano, sino con varias leyes y condiciones, en esta forma le juraron, y en esta misma aceptó el Señorío, (47) por que los vizcainos jamás, vivieron con otras leyes, que las propias, ni con más usos, y fueros, que los que hicieron, y conservaron indefectiblemente, sin aver jamás perdido un punto de su libertad (45) y aun en la ocasion, que el señor Rey Don Pedro,

lo que trataban para verlo sin tanto daño, le redugeron al numero señalado de soldados, para que lo combatesen, ó para quedar en paz, ó vencidos, segun tradicion antiquissima. se convinieron en nombrar de cada parte trescientos soldados: hizose asi, vencieron los vizcainos, quedaron con su libertad, lengua, habito, leyes, y costumbres de que dura hasta oy deribado de tantos siglos el verdadero testimonio. Esta batalla apunta Poza, está pintada en algunos marmoles en Italia con el habito de vizcaino, y pie descalzo (costumbre propia de ellos) y el obispo Sandoval en la historia del emperador Don Alonso VII. que con su mucho estudio ha trabajado en sacar á luz antigüedades. dice: Aunque á los Romanos les costó tanto la Guerra de Cantabria, es cierto no la acabaron de conquistar ni ganar. el P.^o Sota lib. 3. cp. 11. n. 13. ibi:—Que la Cantabria baja no fué vencida, ni jamás entrada de Romanos se confirma por que en ella no se halla, ni jamás se halló inscripcion alguna en lapida, ni monumento, ni vestigio alguno de Romanos etc.

(45) El mismo autor lib. 5. cp. n. 5. ibi:—Fieles testigos pudieran ser de esta verdad los antiguos Arabes y Africanos, que aunque entraron en España. y se apoderaron de quanto los Godos dominaban en ella, al llegar á Cantabria se menguaron sus lunas y de allí salió el Rayo que los extinguió etc. Ambrosio de Morales lib. 12: cp. 76. Juan Gutier. lib. 3 q. 17. n. 173.

(46) Plinio lib. 1 Epistola 8. ibi—Difficile est obtinere ne molesta videatur oratio, de se aut de suis diserentis.

(47) Juan Gutierrez lib. 3. practicar. q. 17. n. 15, ibi:—Y en este mismo año los vizcainos lebanaron por su señor ó Caudillo á don Zuria, nieto del Rey de Escocia, y le dieron titulo de señor, no absoluto ni soberano, sino es con ciertas condiciones, y capitulaciones, como todo esto trae y refiera Andres Poza insuo libello del antiguo lenguaje de España cp. 17. fol. 57. column. 1 et 2. Esto mismo dice Antonio de Navarro en el Epitome cap. 7. hablando de D. Lope zuria, ibi:—Y los vizcainos asentaron con él sus fueros, leyes y usos. Y le tomaron por su señor, no absoluto. ni soberano, sino con sus leyes, y condiciones, y con pacto de ellas le juraron por tal el mismo año.

(48) El mismo Autor cp. 1. fol. 11. refiriendo á Ambrosio de Morales en el Rey Suintila foi. 115. Paulo Emilio lib. 2. Zamalloa lib. 8 dize.—Y no por esta los vizcainos, si acaso les reconocieron, recibieron sus leyes, sino es que tubieron, guardaron y vivieron con las suias, y sus usos y fueros como losiente Paulo Emilio en su Historia de los Reyes de Francia, que hablando de los

pretendió, que los vizcainos alzasen el pleito omenage hecho á Don Tello, y Doña Juana de Lara Señores de Vizcaya, fué con la calidad de que el Rey, no fuese contra sus fueros, y se los guardase. (49)

16 Continuóse la sucesion del Señorío de Vizcaya hasta que entró en la Corona en tiempo del señor Rey Don Juan el I.^o por sucesion de la señora Reina Doña Juana Man.¹ su madre, muger del señor Rey Don Enrique segundo (50) y se ha continuado hasta V. M. que indefectiblemente han guardado, y jurada observar las leyes, fueros, y costumbres de Vizcaya, segun lo declaran sus leyes (51) y las confirmaron con juramento la señora reina Doña Isabel, por si, y despues junto con el señor Rey Don Fernando el Católico, y la señora Reina Doña Juana, el señor Emperador Carlos Quinto, el señor Rey Phelipe segundo (52) y sucesivamente los demas señores Reyes.

Cantabros, dice: et cum visigoti Hispaniis invadarent nunquam imperatum fecere suis semper legibus vsi: y en los otros ciento y tres años hasta la perdida de España continuando en ellas hasta oy hace probable ser esto asi en todos tiempos desde sus primeros fundadores. siendo señor de Vizcaya Andeca fué ayudar en la batalla al Rey Don Rodrigo donde murió peleando, y que tenian su señor, y propias leyes, y que como su hijo sucedió en el Señorío Edon que fué hijo de Guaiaina en Aquitania, y los otros hijos, y descendientes despues de él hasta que D. Lope zuria tomándole por su señor asentaron sus mismas leyes, y fueros, y con ellos le juraron; y asi los tienen jurandolas como sus señores naturales todos los Reyes nuestros señores desde que este señorío entró en su Real Corona.

(49) El mismo autor cp. 26. ibi:—alzarónles el pleito omenage, y con su orden le hicieron con que el Rey no fuese contra fueros, y se los guardase.

(50) Pedro Lopez de Ayala en su Historia, año 8. cp. 10. Juan de Mariana lib. 17 cp. 15. Antonio Navarro cp. 1. y cp. 28. ibi:—Vino el señorío de Vizcaya, y Lara al infante Don Juan, hijo del Rey Don Henrique Segundo, y de la Reina Doña Juana Manuel, por cuyo derecho les pertenecía, y le juraron por señor los vizcainos so el Arbol de Guernica, año de 1371, siendo de edad de trece años.

(51) Leg. 1. et 2. tit. 1. de los fueros de Vizcaya donde está dispuesto, que los señores Reyes sucesores en este señorío ayan de jurar la observancia de los fueros, y leyes, usos, y costumbres, y tambien se pone la forma y tiempo.

(52) Están estos juramentos y confirmaciones en el tit. 36. de las leyes y fueros de Vizcaya, y lo refiere Juan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 39. y la forma del juramento primero, á que se arreglan los subseqüentes de la señora Reina Doña Isabel fué ibi:—Los quales dichos Privilegios generales, y especiales, fueros, vsos y costumbres, franquezas, y libertades, Yo como Princesa Reina, y señora de las dichas Villas, y tierra llana del dicho Condado, y señorío de Vizcaya, Encartaciones, y sus adherencias, hago pleito omenage una, y dos, y tres veces, una, y dos, y tres veces, segun fuero, y costumbre de España en manos de Gomez Manrique, caballero, y hombre hijo dalgo que de mí lo recibe, y Juro á nuestro Señor Dios, y ala Virgen Santa Maria su madre, y a esta señal de la cruz † que corporalmente tengo con mi mano derecha, y por las palabras de los Santos Evangelios, donde quier que están de aver por ratos, gratos, firmes y valederos, para aora y en todo

17 Las leyes, fueros, ó Privilegios, que pueden conducir para el fin presente, son las ya referidas (53) de gozar el nieto los fueros; y Privilegios de Vizcaino: otra (54) que dispone, que ningun vizcaino, por delito, velquasi, no pueda ser convenido ante los Alcaldes del crimen, ni ante otras Justicias del reino, si no es ante su Juez mayor de Vizcaya, do quiera que se hallasen; otra (55) que los vizcainos tubiesen su sala distinta, y apartada, y que su Juez mayor de Vizcaya librase provisiones con sello, y nombre Real, de el cual no huviese apelacion, sino és suplicacion: y la última (56) que haze á este intento, es que el señor de Vizcaya no pueda dar, ni acrecentar fuero, ley ni Privilegio, sino estando en Vizcaya, y debajo del arbol de Garnica en Junta General, y con acuerdo de los vizcainos.

18 En esta forma se halla el Señorío feliz, y justamente poseido de V.M. y haestado de sus gloriosos progenitores; y siendo esta la forma del goze, y posesion, parece legal, y justa la representacion,

tiempo los dichos Privilegios generales, y especiales fueros, usos, y costumbres, franquezas libertades de las dichas villas y tierra llana del dicho condado Señorío de Vizcaya, con las encartaciones, y sus adherencias, y de cada una de ellas, y que no ire ni verné contra ellos, ni contra cosa alguna de ellos aora, ni en ningun tiempo que sea por los menguar, ó quebrantar en todo, ni en parte ni por otra razon, ni causa que sea, ó ser pueda defecho, y derecho que sea etc. Y en el juramento del señor Rey Católico, ibi:—Y luego dixo, que Juraba y Juró à Dios y á Santa Maria y las palabras de los Santos Evangelios y á la señal de la † que con su mano Real derecha taño que juraba y confirmaba y juró y confirmó sus fueros, etc.

(53) Supra num. 11. que és la 16 del tit. 1. de los fueros, y leyes de Vizcaya.

(54) Ley 19 del tit. 1. de los fueros y leyes, ibi:—Otro si dixeron que avian de franqueza y libertad por merced de sus altezas, y sus progenitores, que por quanto los dichos vizcainos tenian su Juez mayor de Vizcaya, que reside en su corte y chancilleria de Valladolid, que conoce de todas sus causas en civil y crimen que ningun vizcaino de Vizcaya, tierra llana, villas y ziudad de ella, y de Encartaciones, ni Durangueses por delito alguno velquasi, ni por deuda alguna, no pueda ser convenido hallandose fuera de Vizcaya por los Alcaldes del crimen de sus Altezas ni por otro Juez alguno de sus Altezas, ni de estos reinos, y Señorios, ni juzgados por ellos: salvo por dicho su Juez mayor de Vizcaya, aunque los tales delitos, y deudas sean hechos, y contraechos fuera de Vizcaya en Castilla en qualquier parte de ella: y que en caso que sean remitidos por ante el dicho su Juez mayor, siendo pedida la dicha remision y declinada la jurisdiccion.

(55) Ley 20. codem titulo, y la refiere Juan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 33.

(56) Juan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 34. que refiriendo las capitulaciones de la entrega dice la decima: Que el señor de Vizcaya no pueda quitar, dar, ni acrecentar fuero, ley, ni Privilegio, sino estando en Vizcaya y debajo del arbol de Garnica en Junta general, y con acuerdo de los vizcainos. Vease el auto de la Junta y confirmacion del fuero por el Rey Don Henrique año de 1455 en 10 de Marzo. Secretario Alvar Gomez.

para que V, M. se sirva deestimar, que atendidas las leyes, salva su clemencia, ni debe, ni puede hazer innovacion alguna.

19 Notoria es la absoluta potestad de los Principes, para alterar, mudar, abrogar, y hacer leyes en el modo y forma que le pareciere, sin quedar obligado ala observancia de las que hubiere hecho, quando quisiere contravenir aellas, ó disponer en otra forma (57) cuja soberania absoluta procede en el Principe, en quien el Pueblo absolutamente, y sin reservacion alguna entregó, ó trasladó toda la potestad, y imperio.

20 Mas al paso mismo que tiene toda seguridad la proposicion antecedente, la tiene tambien la limitacion de no proceder en reino, Provincia, Republica, ó ciudad, que no trasladó en el Principe absoluta y llanamente su poder sino es que en el acto mismo de sugesion hizo pactos, ó leyes por que en tal caso el Principe queda precisamente obligado á la observancia, y no tiene la facultad para la contravencion aellas. (58)

(57) Lex Princeps ff. de legibus. Soto de iust. et iure, q. 1. art. 3. lib. 1. Arniseo de iur. Magestatis lib. 2. cp. 3. n. 4. Camilo Borello de præstantia Reg. Catholici. cap. 35: n. 15. et seq. Pedro Gregor. de Repub. lib. 9. cp. 1. n. 39. Antunez de donationib. tom. 1. part. 2. lib. 1. cp. 10. aprinc.

(58) Pedro Gregor. sintasm. iuris. lib. 47. cp. 19. n. 10. ibi:—Plena enim illa fuit lex, et sine aliqua servatione distansa Regia illa quæ Hetruscis, Tarquinium, Priscum in Regem poscentibus transacta est. Nam tunc conditionibus adiectis transtulerunt imperium, quod is neminem Hetruscorum occisurus eset, exilio pecunia vé muletaturus, ciuitates ipsas sine præsoiis relinqueret sine actionibus, casque suis legibus vivere permiteret, in nullo mutatu statu Reipublicæ. Dionis. alicarn in 3.

Quemadmodum, et Medi Dciocem Regem, sibi eligerunt et Regibus si subiecerunt, vt ditio eorum bonis, legibus administraretur, et at sua quisque opera dibentens nunquam ab aliquo impunitate scelerum violaretur. Herod in 1.

Alciato de presumptionib. regula 3. præunt. 8. n. 8. ibi:—Intelige istud in subditis plenario Principi: secus, si simpliciter venissent indeditionem mediante federe, puta quia reserbarent leges, et Priuilegia sua nam tunc quod plenitudinem potestatis iprius Principis non essent subditi, Ing. non dubita ff. de capt, et tali modo ciuitatis Italiæ, et quædam aliæ venerunt indeditionem Roman, vt probatur inleg. 1. ff. de cens. et inleg. fin. eod. tit. vndequam vis P. R. transtulerit omneius suum in Principem leg. 1. ff. de constit. Princip. non tamen Imperator, nec habentes causam abeo, habent amplius ius, quam P. R. habuerat: et consequenter de iure non ponest vt. in illis ciuitatibus ista plenitudine potestatis, provt videmus etiam odie seruari in Germansia, inciuatibus Imperialibus, facit quod notat. Gard. in cons. vltim. et quod dicit Bald. intit. de pace consta. in verbe libellorie, vbi dicit quod P. R. nunquam est vsus ista clausula de plenitudine potestatis etc.

Martin de Margero de advocatia armata. cp. 6 II. 180. ibi:—Aut vero predicæ ciuitates certis tantum, conditionibus ac pactis Principi cuidam parent, ac eunde superiorem agnoscunt; inceteris autem extra pacta conuenta sua placide

21 No era necesario para tener por sin controversia esta proposicion las autoridades tantas, y tan puntuales como se han traído en su comprobacion, bastando la natural razon para este efecto; por que si la justificacion del reinar consiste en la eleccion, ó concesion de la Republica, como lo afirman los Theologos, y Juristas, (59) el Rey en quien la Republica trasladó, con alguna limitacion el poder, no tendrá fundado el intento, sino ès solo en lo respectivo al modo de la translacion; y como al tiempo de ella, no eran subditos de los señores Reyes de España, procede la elemental, y firme regla de que el Principe, no puede contravenir á pacto hecho con el no subdito, (60) ni revocarle Privilegio, que le concedió (61) ni usar de la plenitud de potestad de que puede usar para con los que lo eran: (62) por que la sumision concerniente a una materia, excluye la obligacion y sujecion á lo demás. (63)

(Se continuará).



fruuntur libertate, et de his contrarium concludimus, idem que iusquo ad Patroni seu protectoris electionem, cas. habere censemus, quod aliis superioribus imperialibus, ciuitatibus competere diximus. Aseguran esta conclusion Curtio Junior, Paulo de Castro, Barbat. Ancharran, Socin. Senec. Philip. Decio, Roland. Videndus cons. 1. n. 45. cum seqq. Volum. 2. Andræas Gail. lib. 2. observat. 54. n. 10. ibi:—Singulariter observandum, Castrum vel ciuitatem certis pactis, et conditionibus ali cui Principi, vel alteri civitati subiectam soium subditam censi quod illa pacta, et expresas condiciones in reliquis liberan permanere: quales in Germania non nulle sunt civitates, quæ certa lege et conventionem superiorem agros cuncunt et extra pactacta conuenta sua placide fruuntur libertate, etc. Pétra depotest. Principis. cp. 32. n. 96.

(59) Cobarrub. pract. cap. 1. Avendaño de exequendis mandatis cp. 1. Alphonso de Castro depotest. leg. pænalis, cap. 1.

(60) D. D. in cap. Novit de iudiciis vbi decius in 7. col. etc. in cap. quis in eclesiis, column. 9. de constitutionibus. Rolando cons. 1 volum. 2. n. 44. ibi:—Nam contractus celebrati a Principe cum non subdito per eum tolli non possunt.

(61) Bart. in leg. quise patris, c. undeliberi, Pereyra, decis. 120. n. 13. Ciriaco controvers. 13. n. 60. Salgad. deprotect. part. 1. cp. 1. prelude. 5. n. 358. Antunez de donationib. lib. 1. part. 2. cp. 11. n. 107.

(62) Antonio de Butrio, et Imola inclement. Pastoralis de re iudicata, Soan. semor. cons. 164. colum. 5. versic. Quartus casus, Roland. cons. 1. volum. 2. n. 44. Felino in cp. 1. de probationibus, n. 2.

(63) Leg. 2. ff. de iure inmunit. leg. non dubito § liber autem populus, ff. de captibus, et, posimnio, leg. quæsitum, § idem respondit, ff. de fundo instructo, Gall. lib. 1. observat. 51. num. 10. y en terminos Gutierrez lib. 3. quest. 17. n. 214.



PAPEL JURÍDICO QUE ESCRIBIÓ
EL LICENCIADO D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA
EN
DEFENSA DE LOS FUEROS DE VIZCAYA.


(CONTINUACION.)

22 Y Juan Gutierrez, Autor Castellano, hablando en lo especial del Señorío de Vizcaya, (64) funda que quedó ileso, y conservó su primera libertad en sus leyes, y fueros, y en todo lo reservado, diciendo: Con todo aquello que se reserva por leyes, y costumbres, ó fuero, ó Juramento, y postura, en fuerza de pacto, ó contrato, como en efecto los vizcainos reservaron espresamente todos sus fueros y usos, áyan sido, ó no guardados: y como hemos visto, los Señores de Vizcaya, no entraron dando, ó trocando sino es recibiendo ciertos derechos limitados, y la mitad de la raiz, que tenian los hijos dalgo, como dice la ley 10 de los Privilegios de Vizcaya, del fuero viejo; y Vizcaya no recibió, sino és puso, y eligió las leyes que quiso. Palabras formales de este Doctor, que prosiguiendo en el discurso, dice: Que los Principes, que con pactos, leyes, ó condiciones tomaron la clilientela ó superioridad de una Provincia, en ninguna forma pueden hacer inmutacion de las costumbres, ó leyes de esta Provincia adlierente, y refiere por terminante las palabras de la Coronica del Sr. Rey Don Juan el primero, que fué, Segun se ha dicho, en cuio tiempo entró en la Corona de Castilla el Señorío: Otrosí, Señor, Vizcaya como quien que es tierra apartada, y tiene sus fueros jurados, y guardados, y

(64) Juan Gutierrez lib. 3. practicas. q. 17. n. 213. 218. et 219.

10 Agosto 1883.

Tomo IX.—Núm. 111.

Alcalde sobre si, e aun aóra, aunque es vuestra, no consiente que el Alcalde vuestro los juzgue, é oiga sus apelaciones, salvo que aya Alcalde apartado en la vuestra Corte para ello: y funda no poder V. M. alterar en nada estos fueros (65)

23 Tiene esto tal firmeza, que aunque Bartulo y otros Doctores, fueron de sentir eran invalidas las leyes, que asi se hazia el Pueblo, que tenia Principe, por derecho hereditario, esto se entiende en Pueblo que hizo en el Principe total translacion de jurisdiccion, y imperio: mas no en aquel, que en si hubiese retenido esta potestad; porque como ésta residiese primero en él, y de él se hubiese de transferir, pudo hazerse la translacion, ó en el todo, ó en parte (66) que es nias riguroso caso que el de la controversia presente.

24 Pasan asi mismo á proponer, que el conocimiento del modo de la sugencion transferido, ó reservado, penderá de las condiciones y pactos, por las cuales se habrá de govarnar esta materia; y que si faltaren estas por que no se hallen, ni de su inspeccion literal pueden reconocerse, en tal caso, para la resolucion se avrá de atender á la observancia en el origen, y en el progreso, y el presente estado de las cosas; por que si el Pueblo se hallase en posesion de hacer leyes, sin necesitar del consentimiento del Principe, en tal caso la presumpcion es, que el Pueblo reservo en si, y no transfirió esta

(65) Dict. quæst. 17. n. 218. ibi.—Et certum est deiure quod Princeps, conditionati quide pactis quibusdam legibus, ac conditionibus Provinciae alicuius clientelam susceperunt, nequaquam posunt huius modi adhærentis Populi leges, ac consuetudines, quibus se submisit immutare ex eo vt prædiximus quod populus, qui in uno se submisit aperte in alio noluit esse obligatus.

(66) Alphonso de Castro lib. 1. de potest. legis pænalis cp. 1. ibi.—Potestas laica, quæ est pene Reges licet semper á Deo nontamen immediate, sed sæpè per populi consensum aquo primò deo á nuente. aut permitente eam accepit, nec maiorem quam illi populus ab initio concessit, etc. Don Fernando Vazquez Menchaca lib. 1. controvers. cp. 47. n. 9. ibi.—Denique receptissima sententia est Bart. et omnium in leg. omnes populi ff. de iust. et iure Alexandri, et Philipe, cornei, Jason et aliorum in leg. fin. c. detestam. per text. ibi:—Non valere leges quas Populus Principem iure hæreditario regnantem habens sibi fecerit, nisi ab illo sin confirmatae. Quorum sententia vera est, si ponas populum omne suum imperium iurisdictionem, et potestatem in Principem transtulisse, ut. fecit, p. A. et. ita inteligo dict. **S**ed et quod Principi et dict. **S** Deinde quia difficile, et dict. leg. 1. ff. de constitutionib. Principum. secus autem esset si eam potestatem, sibi retinisset, tunc enim procederet opinio. Alphonsi Castren s. supra relata. cum enim tota potestas, penes populum prius esset ab eo que in Principem populi tamen concesione migraverit, potuit migrare vel extoto, vel tantum ex parte, quæ res facti est. ex inde que: pendet istarum controversiarum definitio etc.

potestad; pero si se hallase, que el Principe en tiempo alguno ha promulgado por si leyes, entonces la presumpcion está por él, de que la translacion fué absoluta, y no paccionada; y si ni constase de lo uno, ni lo otro por que no se hallen las convenciones, ni se áyan hecho actos de posesion, en tal caso la presumpcion está á favor del Pueblo, y que se reservó en si esta potestad, sin transferirla quando se dió en sugesion al Principe. (67)

25 Siendo pues estas elementales proposiciones, se afianza en ellas la razon del Señorío, pues concurren à su favor, no una, sino todas, respecto de aver fueros literales, y autenticos de los pactos, de cuiá certeza no puede dudarse; los Juramentos de los señores Reyes para la observancia; las Historias que lo testifican, ya que debe diferirse; la observancia que ha sido inconcusa, y que obra favorables efectos debiendose estas á ella, sin que ningun señor Rey desde que el Señorío de Vizcaya está en la corona, ni por los señores particulares, que antes le gozaron, se áya hecho jamás alteracion en ellos.

26 Sucede esto en el Reino de Aragon, que en general se dice que los señores Reyes fueron elegidos con ciertos pactos, y condiciones á que nunca hansido servidos de contravenir, ni vulnerar sus fueros, (68) y dice Geronimo de Zurita (69) que los Principes guardando sus leyes à sus subditos, no disminuyen su dignidad, antes

(67) Alphonso de Castro dic., tract. depotest. legis pænalis cp. 1. ibi:— An autem Populus tamprodigius suæ potestatis fuerit, annon ex consuetudine ipsa et vsu coniectari poterit. Nam si Princeps, aut Magistratus cui hæc potestas à Populo tradita, solet abantiquis temporibus sine populi consensu. imo illo invitc, aliquid statuere omnem suam potestatem in Principem, aut Magistratum transtulisse. Despues añade: si vero in alii rebus Princeps. aut Magistratus cuihæc potestas leges condendi, nihil contra Populi consensum Statuere solet inde convincitur. Populum non omino renuntiasse iurisuo nec omnem suam potestatem in alium transtulisse. etc.

Conviene en esto mismo Meridiaca dict. lib. 47. diciendo:—Quia secundum Philosophum qua lia sunt principiatalia præsumuntur principiata, et contra sic quequalis est præsens status talis præsumitur origo, etc. Y prosigue: Quod si nihil istorum probetur nec appareat qualis fuerit consuetudo aut posesio istarum rerum, qua lis ve, fuerit Populi conventio tunc præsuman hanc potestatem á populo reservatam fuisse per generalitatem, dictæ legis omnes populi, et § sed naturalia inst. de iur. naturali, etc. Y da la razon: Por que abdicase ad se populum extoto hanc potestatem nocentissimum esse. etideo illud præsumendum non est, sed potius contrarium.

(68) Andræs de Isernia intit. quæ sit regalia invsibus feudorum, n. 18. ibi:—Sicut dicitur de Rege Aragonum, quia dicitur cepisse ab electione ideo habere certas convenciones cum Rege dicunt, etc. ex Calixco Ramirez, et aliis, D. Lorenc. Matheu de Regim. Reg. Valenc. cp. 3. § 1. n. 127.

(69) Geronimo de Zurita en los Annales de Aragon lib. 15 cap. 8.

bien la aumentan, y conserban su estado; conque no puede causar estrañezalo que se discurre, pues en todas edades, y siglos ha auido diversidad en el modo de transferir el Imperio por Pueblos á sus Reyes como parece de Aristoteles, (70) Osorio (71) y otros, pues cómo se ha representado la suprema soberania es en el Rey, ó Principe, en quien el Pueblo hizo verdadera translacion, sin pacto de observancia de ley alguna: y en estos términos hablan los Doctores (72) que defienden la absoluta potestad en la promulgacion, derogacion de las leyes y quanto quisiere obrar en sus dominios, sin participacion, ni intervencion de sus vasallos, asistencia de ministros, convocacion de cortes, ó en otra forma.

27 Y V. M. no acostumbra nombrarse REY de Vizcaya, sino es señor, y esta diferencia en el nombre, obra tambien diferencia en la substancia; porque el de Señor no es tan comprensivo, ni absoluto, y el de Rey por su propia naturaleza tiene insita la mas exuberante potestad en los subditos, (73) y siempre Vizcaya ha conservado aquellas sus primitivas leyes, como especiales y particulares, sin perderlas, aunque el señorío entró en la corona, por que su ingreso fué por adhesion, y union igual y principal, no extinctiva: conque conservó en todo su primero ser, y aquellas leyes suias no se pueden decir estatutos, si no es Derecho comun de aquella Provincia, cuias leyes son las que les obligan; pero no las demás leyes comunes. (74)

(70) Aristoteles lib. 3. Politic. cp. 10 ibi:—Plura genera sunt regum, neque omnium modus unus potestatis est.

(71) Geronimo Osorio lib. 7. de Regis instit. fol. 220 ibi:—Alibi Regium imperium erat infinitum. alibi legibus, et certo modo, at quo ratione temperatum, et in illis locis, in quibus regia potestas erat lege circumscripita, non erat unum in omni loco temperamenti genus adhibitum; cum enim summam potestatem penes leges esse debere, multi populi indicarent, alibi quidem plura, alibi vero pauciora Regiæ potestati permittent.

(72) Ex ratione textus in leg. 1. ff. de constitutionib. Princip. ibi:—Populus omni et in eum omne suum imperium, et potestatem conferat, etc. Antunez de donationib. tom. 1. lib. 1. part. 2. cp. 24 præsertim. num. 21 et 32.

(73) El mismo Autor vbi proximé, n. 41. ibi:—Ius autem commune Regum ex propria natura eis debitum est, ut scilicet plena et absoluta potestate ditantur insubditos.

(74) Glosa, et Bald. in leg. 3. ff. de officio Præsidis. Card. Luca deprægem, discurs. 29, et de Beneficiis disc. 29. et de Regalib. discurs. 80. et 87. et de feudis disc. 83. n. 10. vbi quod Provincia addita Regno, cum suis propriis legibus viveri debet, et continuari. quando additio fit per viam unionis, æque principalis sub titulo diverso. qui adhuc retineat, et duret, ita ut idem Principis, quam vis materialiter consideratus sit una persona, et sub unius maioris principatus nomine de facto demonstrari soleat. etiam respectu locorum.

28 Que aunque ha querido excitarse duda sobre si la ley 16. titul. 1.º del fuero de Vizcaya, es ley, y fuero ó petición que se dió á S. M. que se halla sin respuesta, en que se declara la nobleza de los vizcainos, y el gozar de los fueros y Privilegios suyos el nieto de vizcaino originario; esta duda es voluntaria y la convence con manifiesta evidencia Juan Gutierrez. (75)

29 Quando la razon no convenciera de injusta, y aun temeraria la duda de que aquesta sea ley, y fuero como las demás con la misma prerrogativa lo convence el ver, que aviendo Juan Garcia en el tratado que hizo de nobleza, intentado fundar, que aquella no era ley, se dió queja por los vizcainos á la Magestad del señor Rey Phelipe Segundo, y por Real provision expedida en treinta de Enero del año de mil quinientos y noventa, se mandó tildar y borrar del libro de Juan Garcia, todo lo que respectivo á esto avia escrito contra los vizcainos. (76)

30 De genero, que esta obgecion contra Vizcaya es menos digna, comotambien el tener por estraños aquellos fueros, y leyes que hasta aóra siempre se han tenido por prudentes, y justas, en nada disonantes de las de otros Reinos, ó Provincias, ni aunque lo fuesen se presumieran menos prudentes, ni serán dignas de menos favor; por que las costumbres y naturalezas de los hombres de diversos reinos, son diversas, contrarias ó repugnantes, segun su propension, ó inclinacion con la influencia natural: (77) De aquí nació que con ser

quæ sub diversis titulis posidet, vt videmus in Rege Hispaniarum, quod licet dictum regnum possideat diverso titulo habilis cum quibus possidet, Principatum Cathalonie, Vtriusque Sicilie, et Sardinie Regna Ducatum Mediolani, etcætera, ni hilominus, quando que defacto, subdicto, nomine Regis Hispaniarum omnia hæc alia Dominea demonstrantur vt Apud Mantican decis. 59. Barbosa de appellat. verbor verbo Hispanie cap. 15. Atamez formaliter et quod omnium Regnorum seu dominiorum leges ritus et privilegio consideratur, vti persona mere distincta, et quod libet Regnum, vel dominium suis legibus vivit, ne subiacet illi Regno, vel dominio quo idem Princeps intitulari solet etc..

En terminos de Vizcaya lo funda Juan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 215. et inn. 116. in fine ibi:—Cum ergo dominium Vizcayæ ita adserit aprincipio Regno Castellæ, vt leges consuetudines, libertates, nec non, et forus illius domini illesæ manerent, et per eas gubernaretur, ac regetur, vt prediximus, merito, quod int observandæ ad unguem, etc.

(75) Lib. 3. pract. quæst. 17 presertim á n. 39;

(76) Refierelo Acevedo in Rubric. lib. 6. tit. 2. n. 109. y trae las Provisiones y resoluciones á la letra, Juan Gutierrez en el lib. 3. de las prácticas q. 18.

(77) Cap. ius quiritum 1. distinct. cap. utinam, distinct. 76. leg. observare ff. de officio proconsulis, Petrus crinitus lib. 4. de honest. disctp. cap. 14. Tiraquel in leg. 7. cen nubiali n. 12. Aristoteles politicor. cp. 10. Selgado de Suplicat. 1. part; Cap. 2. § 3. á n. 124.

la razon natural en los hombres una, y enseñarles á todos en comun, que no podian vivir sin leyes, y sin superiores, esa razon natural unica en todos les enseñó á hacer en diversas Provincias diferentes leyes ajustadas, y convenientes á sus naturalezas, y costumbres (78) siendo comun regla que las leyes se han de acomodar á los subditos, no los subditos á las leyes (79) por aver gentes á quienes conviene la mayor blandura, y liberalidad (80) empeñandolos para servir con las vidas, y haciendas y con singular fidelidad, y sugesion á los señores Reyes de que áy para con los vizcainos fidelissimo testimonio en la experiencia larga de los siglos pasados de aver cumplido con el valor y obediencia correspondiente á su innáta nobleza:

31 Y su ley, y fuero comprensivo de los nietos, y que gozen de las prerrogativas que competen al originario vizcayno, no podrá hacer disonancia á los noticiosos del derecho, por que conforme á él el hijo, y el nieto gozan del origen del Padre, y Abuelo: (81) de genero que las prerrogativas mismas, que competen á uno, por originario de un Reino ó Provincia, ó otro qualquier territorio compete al hijo y al nieto.

(Se continuará).

(78) Cap. erit. autem lex 2. distinct. 4. ibi: — Erit autem lex secundum naturam, secundum patriæ consuetudinem, loco, tempore que conveniens, etc. cap. necesse 3. distinct. 29. ibi:—Necesse est vt iusta diversitatis locorum. et temporum, et hominum quibus scriptæ sunt: diversas, et causas, et argumenta, et origines habeant, et quomodo B. Joannes in Apocalipsi sua ad septem scribens ecclesias in una quaque erarum specialia, vel vitia reprehendit, vel virtutes probat: ita et santus Apostolus Paulus per singulas ecclesias vulneribus medetur illatis, nec ad instar inperiti medici vno collirio, omnium oculos vult curare etc. Gloss. in cp. in istis 4. distinct. ibi. Cum ergo Papa vult condere canones, Episcopi, posunt contradicere, et dicere canoniste non convenit consuetudini Regionis nostræ vbi felinus n.º 6. Ancharran. cons. 218. Geronimo Gonzalez in Reg. 8. glos. 26. n. 8. ibi: Quoniam multæ leges moribus patriæ non conveniunt, ideo permittitur cuilibet Proventiæ abundare suo sensu etc. Salg. desupplicat. 1. part. cp. 2. § 3. a n. 125.

(79) Corrasio in leg. 1. n. 1. de statu hominum, Angelo Marheacio de via, et ratione iuris lib. 1. cap. 9. n. 5. Don Pedro Salcedo de lege Politic. lib. 1. cp. 1. n. 8. ibi:—Quod leges ac modentur subditis no subditi legibus, etc.

(80) Antonio Capicio deciss. 130. n. 38. ibi:—Qui autem virilis animi, et inaudatia cordis. et inconfideta, sua inteligentia sunt, tales Regi non possunt, nisi principatu politico.

(81) Leg. assumptio § libertini, ibi:—Item, qui exhis nascuntur leg. libertur 17. § inadoptiba, ibi: Inadoptiva familia, susceptum exemplo dati muneribus cibilibus apud origen, auiquoque naturalis respondere D. Pio placuit, y Con Bart. Alberic. Socino Silv. Boerio. y Pedro Barb. Carleval de Judic. tit. 1. disp. 2. n. 51. ibi: Amplia secundó vt non solum inpaterna origine sortiatur quis forum, sed etiam iuita: nam aui originum sequitr nepes, nonautem ylteriorum ataurum. et parentum, etc.



PAPEL JURÍDICO QUE ESCRIBIÓ
EL LICENCIADO D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA
EN
DEFENSA DE LOS FUEROS DE VIZCAYA.



(CONTINUACION.)*

32 Procediendo esto aun en las materias criminales para el castigo del delito cometido, pues el Juez del territorio del origen puede proceder contra el nieto originario por delito cometido fuera de aquel territorio ⁸² ó ya proceda el Juez de oficio ó por queja de parte ⁸³ y aun hubo Autores ⁸⁴ que extendieron este Derecho tambien al bisnieto, aunque con menos probabilidad, por que la comun, y zierta es limitarse al nieto: Y es tan natural cosa gozar el hijo, y nieto del origen del Padre y del abuelo, que este no puede renunciarse, y la ra-

(*) Véanse páginas 17, 33 y 97 de este mismo tomo.

(82) El mismo Autor vbi proximé, n. 56. ibi:—Amplia tertió prædictam regulam, et conclusionem principalem. vt ratione originis propriæ paternæ, vel auite, non solum sortiatur forum, cuius originarius in loco originis, quoad civilia, sed etiam quoad criminalia vt ibi quoad omniæ possit conveniri, et Iudes loci originis sit competens, et legitimus, vt in omnibus causis, cui originarii sui territorii et iurisdictionis possit procedere, de illisque cognocere, ita sentiunt D.D. quos retulimus supra n. 48. et nos plenius examinabimus, quod atinet ad cognitionem criminales inferius agentes de foro delicti, ex num. 735. Y en este número 735 comprueba esta proposicion con una columna de Autores.

(83) Bald. in leg. 1. n. 38. c. de sum. trinit. Angelo in leg. extraterritorium. n.7. ff de iurisdic. om. iudic. Panormit. in cap. cum contingat 13. n. 6. de foro competent. Franch. decis 66. Cancer. 2. part. cp. 2. n. 68. Pedro Caval. Casu 162. n. 7. Bobad. libro 2. Politic. cap. 13. num. 71. Covarr. pract. cap. 11. num. 6.

(84) Refiere algunos Stephano Bertrand. Volum. 3. cons. 82 n. 15.

zon que los autores dan, para que no aya lugar la renunciacion, es decir, que lo que es natural no puede renunciarse. ⁸⁵

33 Esto haze que no séa estimable el discurso de que la ley que dá al nieto de Vizcaino el Privilegio, és en lo respectibo ala nobleza; y no otra cosa, pues aunque el motivo de la promulgacion de la ley fué con la ocasion de la nobleza, es universal la resolucion para que el nieto de Vizcaino originario goze universalmente de todos los fueros, y sucesivamente, y debajo de este contesto está la ley 19, que, concede ó establece la exempcion de Jurisdicion al bizcaino originario: con que extendiendose el origen por Derecho comun al nieto queda desvanecida la oposicion.

34 La cual tiene asi mismo otras dos firmes satisfacciones: Una, que si se duda de la comprension y inteligencia de aquella ley ó fuero, no puede V. M. salva su suma Justificacion, el hazerla: porque no solo V. M. y los señores Reyes se quisieron constituir en la obligacion de no vulnerar en ninguna forma estos fueros, por si, sin el consentimiento del Señorío, en virtud del qual puede solamente alterarse la ley paccionada, sino és que tambien comprendió la obligacion el punto de interpretarlos, con interpretacion ampliatiba, ó restrictiba; pues como para hazer la ley es necesario, que asista el Señorío, este concurso preciso para hazer la ley, ó fuero, es menester tambien para hazer la interpretacion por que es acto aun demás potestad, que el hazerla. ⁸⁶

35 Otra, la observancia, que há avido indefectible desde su promulgacion de ser Juez pribatibo el mayor de Vizcaya del nieto de

(85) Boexío deciss. 13. n. 12. ibi: et ratio est inpromptu quare non potest ille renuntiari, quia naturaliae mutari, non posunt.

(86) Leg. ex facto ff. de Vulgari, cap. cum venissent de iudiciis vbi DD. Bald. inleg. non dubium, c. de legibus, que dice: Mayoris momenti est, declaratio legis, quan noba constitutio, cancer, lib. 3. variar. cp. 3. n. 62. Morla in emporio tit. 1. q. 6. n. 12. D. Christoval Crespi observat. 1, n. 44. Vbi quod salva dementi Regis non potest foros interpretare. Gutierrez lib. 3. quæst. 17. n. 212 et. 235. Vbi quod. Princeps, aut lege Regia nil facere potest nisi servatis servandis. Y tambien quod abent legem iuratam, acconfirmatam, et in corpore sui iuris redactam qua cabetur, ne castellaniis Imperii, Princeps, legibus, illius Provinciae Vizcainae, acconsuetudinibus vllam commutationem inferre possent nisi personaliter constituti subarbore, quam vocan de Garnica: plenario insuper illius Provinciae assensu accedente: Solemnibus videlicet prociat ad solent, adhoc suis indictis comitiis, etc. Yen el num. 234. ibi: Quia cumius condendae sive limitandae, aut interpretandae legis sit de regalibus, recurrendum est ad talis populi, quitalem legem sibi est de pactus assensum, et voluntatem. etc.

Vizcaino originario por delito cometido en estos reinos, y la observancia es el mejor interprete de la ley ⁸⁷ y no solo áy observancia, que bastára, sino es costumbre por que estase dice, quando la introduce un Reyno Provincia, o ziuudad⁸⁸ y la costumbre dá Jurisdiccion, y por ella ó se adquiere, ó se pierde ⁸⁹ y demas de la costumbre áy executorias de todos tiempos, y aóra modernas del Consejo 90 que tienen calificadolo comprensivo de la ley⁹¹ con que áy para el goze del nieto d'el origen el abuelo, las disposiciones del Derecho comun, ley particular, costumbre, que lo confirmado por ella, dixo Baldo, no

(87) Leg minime, leg.-side interpretatione ff. delegib. cap. cum dilectus, de consuetudine leg. 62. tit. 2. part. 1. leg vnic. in fine. C. de imponenda lustratiba discreptione. Bald. inleg. seiae s. Tiranæ ff. de fundo instructo: vbi quod posterior posesiones qualitas declarat, quid fuerit in priuilegio comprehensum; et quod ita fuit observatum eodem modo creditur, ab origine intellectum. Ciriaco controvers. 565. n. 50. Solorzan. tom. 2. lib. 2. cap. 21. a II. 24. D. Christobal Crespi. observat 1. n. 115, ibi: Secundó principaliter notandum est hanc observantiæ interpretationem eam vim habere, vt etiam si videatur contra verba fori, et aliquo modo corrigi in aliqua parte ea sequendo sit, perinde ac si in ypsis verbis fori fuisset descriptuæ id quod est observantia declaratum, hæc enim interpretatio non diversa, sed eadem dicitur dispositio, et eadem vim habet, etc.

(88) Luis de Molina de primogeniis lib. 2. cap. 6. n. 2. ex leg. De quibus ff. de legibus, et ex leg. 5. tit. 2. p. 1.

(89) Cap. fin. de officio Archiac. cap. cum contingat de Coro compet. cap. **S** de foro comp. in 6. cp. quod translationem de officio legati leg. 1. vbi gloss et D.D. coad de emancipationib. liberorum, leg. cum Prætor **S** Item is ff. de iudiciis ibi: quibus more concessum est; y alli la Glosa id est consuetudine. San Felicio decis. 63. num. 7.

(90) En 16 de Julio de 1682 se resolvió esto por executoria del Consejo en una causa criminal contra Francisco de la Peña, por aver sido su abuelo natural del Valle de Carranza sin embargo de que quando llegó la inhibicion estaba condenado en revista, y puesto en la cadena para llevar a vn Presidio.

En 23 de Diciembre de 1683 se executó lo mismo con Joseph de San Martin natural de Segovia, y nieto de Pedro Lopez de SanMartin, que lo fué de Somorrostro en el Señorío; hallanse estos autos en el oficio de Gerónimo Fernandez de Herrera escribano de Camara del Crimen.

En Setiembre del mismo año calificó tambien por executoria el Consejo la remision al Juez mayor de Viz.^a de la persona de D. Juan Mansilla vecino de Yepes, como nieto de vizcaino originario; y asi mismo la causa criminal fulminada contra los Alcaldes de aquella Villa, por no aver dado cumplimiento ala Provision, cuios autos están enel oficio del Secretario Diego de Breña Nabamuel Escribano de Camara del Consejo.

(91) D. Chistoval Crespi observat 1. n. 114 que hablando en los fueros de Aragon dice, n. 114. ibi:—Sive in sententiis. ita fuerit communiter observatum, ita ut duo sententiæ inducant consuetudinem indicandi, etc. Y en terminos propios de disputarse Jurisdiccion San Felic. decis. 63. sub num. 7. ibi: Consuetudo Valida et bona inducitur per duas sententias in iudici contradictorio obtentas, est gloss. in cap. cum causas, de re iudicata. Baxt in leg. de quibus ff. de legibus num. 13, 14. etc. Card. Luca de prehæmin. discurs 23. n. 3.

debía ponerse en controversia ⁹² y que el transgresor de costumbre debía ser castigado, como el transgresor de la ley⁹³ pues según hocencio, tiene la costumbre más potestad, que la ley, ó Privilegio ⁹⁴ cosa juzgada, que, según el mismo afirma, no se puede contravenir; no cabiendo en la posibilidad civil aver medios que más aseguren un Derecho.

36 Por estos fundamentos mismos, queda aniquilado el rumor de parecer irregular cosa, que a los que salieron de Vizcaya y viven en estos Reinos les deba comprender el privilegio de fuero de vizcaino originario para Juez pribatibo, por que por lo propuesto se desvanece este reparo: Y es caso claro de la ley, y demás de ella la costumbre y las executorias, áy en lo legal razón convincente; pues sin duda el suscitar esta procede de parecer no ser legal el ejercer Jurisdicción en otro territorio, donde áy otras Jurisdicciones, y leyes, y que sin territorio, no puede ejercerse.

37 Mas esto (aunque todo lo propuesto faltara) no tiene entidad, así por que el Juez mayor de Vizcaya está en Castilla puesto por V. M. como por que cuando la Jurisdicción se ha de ejercer en personas, no es necesario territorio, y en el ageno puede ejercerse: ⁹⁵ Con

(92) Bald. cons. 370. volum. 3. vbi quod moribus confirmata destruere difficilimum est.

(93) Belluga in speculo Principum. Rubric. 11. cp. 3. n. 9. ibi: est ideo debet puniri de transgressione consuetudinis sicut legis scriptæ, dummodo sit consuetudo publica, et notoria. Y antecedentemente en el mismo número dejó dicho: Idem dicas quod si Princeps vel sui officiales faciunt contra bonas terras consuetudini non reprobata a lege Regni. protali causa etiam facerent, quia tenentur ad obsevantiã, et contrafaciendo gravant partem vt habes textus singulares.

(94) Belluga vbi proximé num. 11. ibi: Nam amplioren potestatem habet consuetudo, quam privilegios, vel lex, vt notat Innocent. in cap. ad Apostolicam de Simonia, et notat Bald. in cap. 1. de natura fæudi, maximé quando consuetudo est antiqua. etc.

(95) Card. Luca. de iurisdictione discours. 20. n. 19. ibi: cum in huius modi personas in alieno territoris viventes ordinarian. iurisdictionem dederit, ita implicite, ac per antecedens necessarium dedixit censetur facultatem exercendi dictam iurisdictionem, quam vis interterritorio alieno ex veró, et recepto principio quod concessa iurisdictione, per necessarium antecedens. concessa consentur omnia ea sine quibus illa effectum sortiri non potest, et, sic est iurisdictione in personas cum quodam iure territoriali impropio cum ipsis personis exercendis quam via enim plurium opinio sit iurisdictionem ordinariam, vel delegatam ad universitatem causorum dari non posse, sine territorio, quod sit illius subiectum, seu fundamentum, nihil hominus in contrarium est magis comunis, et vera quod scilicet dari possit iurisdictione in personas etiam sine territorio, vt ex Abbate, Felin. Scradero, Graciano, et aliis qui exemplificant in Rectoribus Sclorum, in conservatoribus privilegiorum, Inquisi

que teniendo Vizcaya su ley ó fuero de que sus originarios no àyan de ser juzgados por otro Juez, que el mayor suio, de la concesion, ó adquisicion de esta prerrogativa, proviene como en consecuencia precisa el gozar de ella en Castilla, y esto es manifiesto; por que como es prerrogativa de la persona privilegiada por la ley, goza de ella en las partes del dominio del Principe que hizo, ó aprobó la ley ó pacto.⁹⁶ Esta prerrogativa como sucede al Caballero, al Soldado, al estudiante, al familiar, y por ser esto tan comun, no es necesario traer apoyo en su comprobacion, de mas de dictarlo la razon; porque para los que están en Vizcaya, no era necesario nada de esto, y la ley 19 del Fuero habla con la expresion de Vizcayno, que en Castilla delinque.

38 Dúdase, señor, que á V. M. se le proponga por conveniente hazer alguna innovacion en lo respectivo á no dejar al Juez mayor de Vizcaya unicamente el conocimiento de ser ó no Vizcayno originario aquel que pretende valerse de su fuero, y que sea Juez pribatibo de sus causas: y nada fuera mas sensible al Señorío, que ver alterado en esto sus fueros, leyes, y costumbres, y con vivo, y rendido afecto supplica á V. M. no lo permita; y para la justificacion de esta rendida súplica, propone á V. M. lo mismo, que en este memorial está ya dicho, que parece, que convezne con la igualdad misma de razon.

39 No solo no la áy igual, sino és ventajosa, pues teniendo los vizcainos Juez pribatibo, y propio, este es quien por Derecho debe conocer y pribatibamente determinar, si és, ó no Vizcaino originario el que se vale de su Jurisdiccion, como siempre lo ha hecho ⁹⁷ y más siendo abdicatiba de otros, y pribativa de aquél Juez, por que entonces es solo suio este conocimiento.

40 Tiene esto toda firmeza en la Jurisprudencia, porque para

toribus, ac similibus habentibus iurisdictionem in persona in alieno territorio, etc.

(96) Bart. in leg. 1. n. 50. c. de Sum. trin. Ibi quod qualitas beneficium, seu privilegium, quæ respiciunt statum personæ no. coartatur loco, seu vbicum que locorum ei adhærent, Panorminato in cap. ad reprimendum 8 n. 2. de officio ordinarii, Felino in cap. postulasti 14. n. 5. de foro competentis, Thomás Delvene de inmunit. part. I. quæst. 1. dub. 11. Carleval tom. 1. tit. 1 disp. 2. n. 436. Vbi quod se extendit ad ea omnia loca ad quæ se extendit potestas concedentis.

(97) Leg. si quis ex aliena, de indiciis leg. 2. si quis inius vocatus, leg. præscriptione, C. si contra ius cap. super literis, de rescriptis, cp. cum personæ de privileg. in 6. cap. ex parte de cani de rescriptis.

entrar en el conozimiento de la Jurisdiccion el Juez mayor de Vizcaya basta, que ante él se proponga tiene la calidad de vizcaino originario aquél, que pretende juzgue su causa ⁹⁸ como sucede en las materias feudales, que teniendo estas por sus leyes establecido,⁹⁹ que el señor del feudo sea Juez pribatibo de las materias feudales si pidiendo ó introduciendo ante este Juez alguna accion, se negase por el conuenido, que la cosa es feudal, y que asi no debe conocer de ella, ni determinarla, el Juez pribatibo de los feudos; no por eso se abstiene, sino que recibe informacion sumaria de la calidad de la cosa; y si por ella constare ser feudal, procede pribatibamente en ella, y la determina.¹⁰⁰

41 Sucede lo mismo en el caso de convenir al séglar ante el ecclesiastico sobre cosa ecclesiastica, ó de la Iglesia, en que el ecclesiastico es pribatibo Juez; porque entonces aunque el seglar niegue la calidad de ser la cosa ecclesiastica, no es bastante para que el ecclesiastico se abstenga, y se aya de ir aconvenir al seglar y litigar ante el Juez seglar sino es que ofreciendo y dandole el actor informacion sumaria de que es la cosa de la Iglesia, conoze y determina pribatibamente la Jurisdiccion ecclesiastica. ¹⁰¹

(Se continuará.)



(98) Leg. cum quædam puella, §. Quoties ff. de iurisdic. omn. iudic. leg. ordinata, C. de liberari causa, leg. penult. C. de iurisdic. omn. iudicum, Tiraquelo de retractu linagier, §. 3. glos. 5. n. 18. Bart. in leg. 2. siquis in ius vocatus: vbi quod iurisdictionem habetur probero id quod deducitur in libelo Giurba, cons. 96. num. 30. Noquerot alleg. 31. num. 45. Cancer lib. 2. cp. 2. n. 202.

(99) Cap. 1. de controversia fæudi. apud pares terminanda, cap. cæterum, de iudicii cap. extramissam, de foro compet. Giurba de fæudis §. 2. glos. 12. ri. 91. Solorzan. tom. 2. lib. 2. cap. 28. num. 15.

(100) Innocent. in cap. cæterum de iudiciis, Abbas in cap. si clericus n. 12. de for. compet. et ibidem Anton. de Butrio: Vbi quod signetur qualitas fæudalis, et qui allegat. offerat reprobaturum cognocit tunc iudex summarie de illa qualitate, etc. Prospero Fagnan. in dict. cp. si clericus, n. 12.

(101) Ex cap. si clericus laicum de for. comp. vbi Abbas, Butr. Felin. et alii Fagnan n. 15. ibi: Si clericus qui allegat qualitatem iurisdictionis offerat se illam probaturum, tunc enim iudex ecclesiasticus summarie cognocit de illa qualitate, vi delictet an sit sua iurisdictione, et si constiterit, remesse ecclesie, vel clerici, procedet super principali sint minus remitat partem ad iudicem sæcularem.



PAPEL JURÍDICO QUE ESCRIBIÓ
EL LICENCIADO D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA
EN
DEFENSA DE LOS FUEROS DE VIZCAYA.

(CONTINUACION. *)

42 También quando un Juez tiene Jurisdiccion limitada en cierta especie, ó calidad de causas, de genero que no pueda conocer en otras, si no es en la que áyaquella calidad, el mismo tiene por Derecho la potestad para conocer de aquella especie ó calidad en que se ha de fundar su Jurisdiccion ¹⁰² como sucede al conservador Apostolico, que estandole dado por Su Santidad limitada Jurisdiccion al caso preciso de la notoria violencia, viene en esta Concesion la facultad de conocer, si la injuria ó violencia es manifiesta: ¹⁰³ y asi permitiendo el Derecho al Arzobispo, que en la Visitacion de su Provincia puede castigar los delitos notorios de los subditos sufraganeos aunque se le niegue la notoriedad, procederá sin embargo con la informacion sumaria ¹⁰⁴ y el Juez delegado que no tiene mas Jurisdiccion que la que le diere el rescrito, si se le opusiere, que es falso, ó subreticio,

(*) Véanse páginas 17,33,y97 de este mismo tomo.

(102) Cap. Pastoralis, cap. superliteris, de rescriptis Vbi Abbas, et Felinus, Bart. in leg. quidam consulebant n. 5. de re iudicata, Iason in leg. 2. num. 6. ffde iniur. Vocand.

(103) Cap. 1. et vbi Glossa, verbo conservatores de officio delegati in 6. Abbas in cap. si clericus laicum, num. 6. de for. compet. Archidiacon. in cap. Romana, § Notoria, de censibus, lib. 6.

(104) Dicto cap. Romana, § Notoria de censibus, lib. 6. vbi D.D. Prospero Fagnan. in cap. si clericus, de foro comp. num. 14.

pendiendo como pende de lo cierto ó incierto de esta alegacion el tener ó no Jurisdiccion, él conoce, y no otro de esta oposicion, y si Juzgase, que no merece estimacion procede pribatibamente en la causa. ¹⁰⁵

43 Tambien si el zitado por vn Juez por razon de contrato, ó delito en un territorio, negáre, que ni contrató, ni delinquiró allí, esta negacion la debe hazer ante el Juez que le cita, y este Juez recibe informacion del contrato, y delito en su territorio, y procede en la causa, de que ày otros muchos exemplares, que por la breuedad, y notoriedad se omiten.

40 Y como esta Jurisdiccion del Juez mayor es, no solo mayor, sino es pribativa, y abdicativa, quitando el conocimiento de causas de vizcaynos á todas las Jurisdicciones del Reyno, quedando el vnico para el conozimiento, como de la ley y fuero consta, ¹⁰⁶ de aqui proviene, que á el le toque, quando pide remision de algun reo por vizcaino, recibir la informacion sumaria de la calidad, y con ella despachar Provision inhibitoria del Juez que conozia de la causa, para que se abstenga, y le remita el reo ¹⁰⁷ y este debe dar, como siempre se ha dado cumplimiento, sin que jamas se vea, ni aya visto, que al Juez privativo le conozca otro la calidad de su reo, y se la determine, por que esto fuera quitarle la principal prerrogativa; y lo tiene esto hasta aora enseñado la experiencia en estos casos, como sucede al eclesiástico quando se disputa el clericato; al Consejo de ordenes para con sus caballeros; al de Guerra para con los militares; á los Rectores de las uniuersidades para con los estudiantes; á la Inquisicion para con sus ministros, todos los quales en su tribunal reciben informacion de la calidad del clérigo, Caballero, soldado, estudiante, ó familiar y con esta inhiben; y si sobre la calidad huviere de aver con-

(105) Cap. Pastoralis, cap. super litteris, de rescriptis. Vbi repetentes cap. ex parte Decani, de rescriptis, Pedro Barbosa in leg. siquis ex aliena, de iudiciis 9. n. 127.

(106) Es la 19. tit. 1. de los fueros cuias palabras obran lo Pribativo, Felino in cæteri in cap. Pastoralis de officio ordinarii, Giurba. cons. 59. n. 7. et 24. Franchis deciss. 723. Capiblanco de Baronibus pragmat. 8. n. 22. Marinis resol. 526. Carlebal tom. 1. á num. 479. Card. Luca. de iurisdic. discurs 108.

(107) Giurba cons. 48 n. 37. et expluribus. Guacino de defens. Reorum. defens 1. cap. 17. Marinis in deciss. 526, II. 4, Card. Aruscus litteraR. conclus. 152. n. 6. Vbi quod iuder requisitus non habet cognitionem pro remissione, quando requisitio fitá superiori.

troversia ha de ser en el tribunal mismo del Juez pribativo, que in-
hibe.

45 Y si causare estrañeza que el mismo Juez mayor de Vizcaya lo sea unicamente, para el conocimiento de si es, ó no vizcaino originario el que se vale de su fuero, dejandolo à lo que ante él se justificare; es estrañeza, que solo la puede causar la voluntad, no la razon, quando por todos Derechos al Juez, que es pribatibo, le está dado el conocer de la calidad de su Jurisdiccion, y si à otro se le quisiere dar parte en este conocimiento, fuera sugetar à los vizcaynos à otro Juez ofendiendo y vulnerando en lo mas principal sus fueros: y es elemental regla que à quien le está concedida la Jurisdiccion, le roca con precision todo lo precedente y proporcionable para su exercicio ¹⁰⁸ sin que las leyes hagan aprecio en este caso del inconveniente de ser Juez en causa propia; por que es desestimable, quando no hay alguna otra razon ó interes particular; ¹⁰⁹ y sucediendo esto con los demas Juezesprivativos, es menos justo el reparo con el mayor de Vizcaya, quien no es de creer deje de obrar con la Justificacion que debe.

46 Considerandose para el convencimiento de este leve reparo que el Juez mayor de Vizcaya inhibe con la informacion, que recite,

(108) Leg. 2. de iurisdic. om. iudic. cap. Præterea cap. Prudentiam. de officio delegati; Menoch. recuperandæ remed. 1. n. 352. D. Manuel Gonzalez in cap. 1. de officio de'egati. Larrea alleg. 64. Pereirade manu Reg. tom. 1. Palud. 2. n. 12. ibi: Concessa iurisdictione omnia censentur concessa, quæ ad illius explicationem necessaria sint, vel sine quibus æque commodo de non explicabitur; nan inqualibet comisione secundum rectam rationeni iuris interpretatione, et mente committentis, veniunt omnia necessaria, qui enim Vult, et intendit media quæ ad illum finem ordinantur nan mens concedentis; non solum refertur ad ea quæ absolute, et omnino necessaria sunt verum etiam ad illa cum quibus negotium, et breuius, et facilius cum minori dispendio espedietur, etc.

(109) Panormitano in cap. superlitteris colum. penult. et ibi Felinus n. 18. de rescriptis, Surdo cons. 286. n. 6 et 14. Pareja de instrum. ædictione tit. 2. resolut. 6. n. 4. Pedro Barbosa in leg. siquis ex aliena, de iudiciis n. 113. ibi: Non est tandem omitendum huic condusioni nimis videri obstare quod cognoscere iudicem, vtrum sua sic iurisdictione, in effectu est cognoscere, et iudicare de re propria, quod omni iuri est prohibitum, leg. qui iurisdictioni. supra de iurisdic. omn. iudicum. leg. única Cod. nequis in sua causa. sed respondendum est prohibitionem, nequis in causa sua iudicet procedere, quando causa ita sua est, vt in ea proprium commodum prætendat, leg. 1. §. In propria infra quando appellandum sit, habere autem iurisdictionem ad cognoscendum de causa, non est commodum imò magis onus, leg. fin. iudicandi infra, de munerib. et honor et sic summus extraterminos prædictæ regul. et ila respondet, glos. 2. leg. 2. sup. siquis in ius vocatus, Panermit. cap. super litteris, column. penult. et ibi Felin. n. 18. de rescript etc.

arreglandose en esto á la disposicion de Derecho, no queda por esto desde luego executoriado, que es vizcayno originario, sino es que ante él despues puede el fiscal de S. M. verificar, que no: es vizcayno: y si hiciese esta verificacion el Juez mayor se abstiene.

47 Y esto se practica, y es legal, como sucede, en los exemplares propuestos, de conocer el eclesiastico, sobre ser ó no la cosa de la Iglesia, ó el señor del feudo de la cosa feudal; por que aunque en lo principal no aya de ser otra la cuestion, que el ser ó no la cosa de la Iglesia, ó el ser feudal sin embargo por la informacion sumaria de la calidad entra á conocer; y si despues se verificase el defecto de la calidad, se abstiene; y el aver entrado con la informacion sumaria no causa perjuicio, para que verificandose despues el defecto de la calidad, se abstenga. ¹¹⁰

48 Demás que de la determinacion, que diere el Juez mayor de Vizcaya, ó en lo principal del delito, ó en la calidad de vizcaino originario, con la informacion contraria, que el fiscal diere, se suplica á sala de oydores, y se vé el negocio con precisa asistencia. del Presidente de la Chancilleria: zircunstancias bastantes para la seguridad, y el acierto, ¹¹¹ sin aver motivos, que persuadan, que procediendose por otros medios será mas acertada la resolucion: y el Juez mayor de Vizcaya, los oydores de la chancilleria, y el Presidente son Ministros, que V. M. nombra, sin operacion de los vizcainos, con que no queda obgecion que hazer.

49 La benignidad, señor, de V. M. permita hazer toda la instan-

(110) Com muniter repetentes in cap. si clericus laicum, de for. comp. Pedro Barbosa, in lep. si quis ex aliena num. 147. ibi: Si vero postea ex processu causæ constet qualitat et presam in libello non esse veram, nec probant pronuntiabit ecclesiasticus se esse in competentem de ea causa, et illam remittere ad sæcularem. etc. es puntualisima la deciss. 297. de Afflictis, y alli su adicionador Fermosino in. cap. si clericus 5. q. 1. n. 15. vbi, quod sufficit, vt qualitas summarie examinetur, quin per hoc fiat præiudicium in principali.

(111) Cap. in presentia, de renuntiatione, cap. bonæ memoriæ, de elect. cap. sicut. 16. de sent. et reiudicata leg. 2. C. de officio ciuillis iudicis, Ciceron de officiis lib. 2. vbi, quod iustis, et fidiis hominibus, id est viris bonis, ita fides habetur, vt nulla sit in hits fraudis in iuriæ que suspitio itaque is salutem nostram, his fortunam, his liberos, rectissimé committi arbitramur, etc. Alciato de præsumpt lib. præsumpt. 9. Menoch. lib. 2. præsumpt. 67. Azor. instit. moral lib. 3. cap. 27. Seneca de ira lib. 2. cap. 30. ibi: Iudex est plus illius credat sententiæ quam tuæ, leg. 1. ff. de officio Præfecti Prætoris, ibi: credit enim Princeps eos qui ad huius officii magnitudinem adhiberentur non aliter iudicatos esse pro sapientia ac iure dignitatis suce quam ipse foret indicaturus, etc.

cia en la expresion de razon, que asiste al Señorío, asegurada con tan evidente motivos: siendo de sumo aprecio, que lo que intenta es, la observancia de sus inveterados fueros y leyes, y quien pide la observancia de la ley, no necesita de apoyo alguno para su defensa, y entra asistido de la razon; porque á la alteracion de leyes resiste el Derecho ¹¹² y fué Doctrina de Santo Thomás¹¹³ á quien siguieron otros, que era pecado rebocar la ley sin causa, y que no podia aver iniquidad mayor, que abrogar la ley Justa ¹¹⁴ y con el supuesto de lo forzoso de la causa, para la inmutacion consideran podrá serlo, ó quando en la promulgacion de la ley se erró ton inconsideracion, ó quando la materia es variable, mudandose despues el estado, y forma de la República, de género, que lo que en su principio fué util, ya sea nocivo.¹¹⁵

50 Decir, que se erró en los establecimientos de estos fueros, fuera desacierto, pues son tan conformes al Derecho comun, como se ha manifestado; y segun advirtió un Autor de otros fueros, están dispuestos con moderacion, y prudencia, sin que el estar hechos con el tumulto de la Guerra, los saque de los terminos, y ajustados á la razon ciuil, y á la clemencia de los Reyes: ¹¹⁶ y quien trae por fundamento para la novedad lo menos considerado de estas leyes en sus primitivos tiempos, tiene contra si el sentir de Tacito,¹¹⁷ que dixo se

(112) Leg. 2. de constitutionib Princip. cap. non debet, de consanguinit, et afinis cap. si ea destruerem 25. q. 2. Kochier in aforismus politicis. lib. 2. cp. 4. an. 83. Menchac. desuccess. lib. 2. Q. 20 n. 124. Solorcan. de Indiar. Gubernat. lib. 1. cap. 4. á n. 73. Simancas de Republici. lib. 4. cap. 10.

(113) D. Thomas 1 2. q. 97. art. 2. Vazquez disput. 178. cp. 1. Salas de legib. disput 18. Sect. 1. n. 3. ibi; Dico tertió rebocare legem sine iusta causa peccatum esse.

(114) Suarez de legib. lib. 6. cap. 25. n. 3. et. 4. ibi: quid enim magis iniquum quam legem iustam et vtilem abolere, Pegas ad ordinament. Portugaliæ, tom. 2. lib. 1. tit. 3. §. 9. n. 34. ibi: Pecare Principem non observando leges nec promisa, etc.

(115) Covarr. in cap. Almamater part. 2. §. 1. n. 2. ibi: Muttata Republica, et eius statu. Ferosin. in. cap. 2. de constitut. n. 14. ibi: Si causa vt ratio legis muttaretur, Suarez de legib. lib. 6. cp. 25. n. 9 ibi: Si ex errore, vel in consideratione latasit, vel quando legum materia multum variabilis est.

(116) Calixto Ramirez de lege Regia §. 31. n. 20. ibi: Libertates nanque Regni in moderatione, et prudentia possite sunt, non in pertinatia, et præcipiti consilio nec furore, quin tanto pere a bellico tumultu atque populi iudicii abhorrent, vt quæ á maioribus bello partæ fuerunt minimé bello tentas fuise Videamus, sed libentius in elementia Regnum ac ciuiliu legum præsiidiis conquieiusse, etc.

(117) Cornelio Tacito lib. 14. Annalium, ibi: Super omnibus negociis melius, atque rectius olim provisum, et quæ convertuntur, indeterius muttari.

debía siempre presumir estar hechas con mejor providencia las cosas en lo antiguo: y otros afirmaron¹¹⁸ que aquello, que por el curso grande de los siglos se avia executado con aprobacion, y ciencia de los Principes no era capaz de alterarse, presumiendose Justo, y conveniente á la utilidad publica.

51 Decir, que se ha mudado el estado, y forma del Señorío de Vizcaya, que es el otro motivo preciso para la alteracion de la ley, no parece que avrá quien pueda hazer discurso tan desestimable, debiendo V. M. tener fixa en su dignísima consideracion, que no por cualquier motivo se debe hazer alteracion en la ley, y que para hazerla no basta qualquiera utilidad, que en la reformacion se considere, ni qualquiera daño en la conservacion de lo antiguo, sino es que debe concurrir con indubitada certeza un gran daño en la conserbacion, y un gran beneficio en la mudanza,¹¹⁹ por que en duda no se debe hazer la abrogacion, ni aunque se conozca alguna mas conveniencia.¹²⁰

(Se concluirá.)



(118) Martin Magero de advocatia armata, cap. 1. n. 241. ibi: Quæ probantibus, ac scientibus Augustis in Imperium Romanum introducta, Vsuque laudabili, multo tempore frequentata sunt, ab omni reprehensione aliena vtilitati autem publicæ maximé proficua esse præsumuntur.

(119) Cap. non debet de consanguinit. ibi: cum vrgens necessitas vel evidens vtilitas ex pocit, etc. leg. 2. de constit. Princ. ibi: In rebus novis constituendis evidens esse vtilitas debet, vt recedatur ab eo iure, quod diu æquus visum est, Suares de legib. lib. U. cp. 25. n. 9. Soto de iust. et iur. lib. 1. q. 7. que siguiendo á Santo Thomas dice: Dum igitur de legis mutatione agitur hæc debent in Statera pendi ne scilicet mutantur, nisi tanta abea parte propendeat causa quæ hæc valeat mala compensare, quod quiden tunc prorsus contingat, quando vel maxima, euidetissimaque vtilitas ex nova lege prevenerit aut ingens necessitas consuetam legem ab manifestam eius iniquitatem antiquare compulerint. etc.

(120) Aristoteles lib. 2. politic. cap. de politica Hipod, ibi: Non debet lex mutari, quando cumque reperiat in iusta, et inveniatur alia melior, nisi sit magnus gravamen, quia maius erit damnum, quod incurreretur propter mutationem frequentem legum, quam id quod patientur tolerando legem aliquantulum in iustam, etc. Tucc hyd, lib. 52. ibi: Positas semel leges constanter servate, nec ullam earum in muttate: nam quæ iu suo statu eadem manent, et si deteriora sint tamen vtiliora sunt Reipublicæ, his quæ per innovationem, vel meliora inducuntur. etc. Y esto mismo se halla establecido en el cap. quod dilecto, de consanguinit, et afinitate.



PAPEL JURÍDICO QUE ESCRIBIÓ

EL LICENCIADO D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA

EN

DEFENSA DE LOS FUEROS DE VIZCAYA.



(CONCLUSION.)

52 Proponerle à V. M. que estas no son leyes ni fueros: verdaderamente que es abandonar la razon, pues con el nombre de leyes y fueros han corrido y corren siempre, y asi se intitulan: Los Autores todos las dan este nombre, y solo el mas contrario, que fui: Juan Garcia, quiso que una no fuese ley, ni fuero, sino es Privilegio, ó suplica no negandolo á las demás, y como se ha dicho, por autoridad pública se le borró de su libro lo escrito contra esto: Los Historiadores tambien las llaman leyes: Los señores Reyes las han confirmado, y Jurado como fueros, segun se manifiesta de lo literal de los Juramentos. Conque no es necesario detenerse en la impugnacion de esta obgeccion, que aun sin los medios propuestos, que convencen tan poco seguro intento, se halla satisfecho con ver se hicieron por Provincia, que tubo libertad antes de la sugesion, y lo hecho entonces es ley ¹²¹ y mas aviendo avido la aprobacion de los señores Reyes, y

(121) Antunez de donationib. lib. 1. part. 2. cp. 10. n. 6. optimé, Card. Luca, de indicatiis discours. 35. n. 22 et 23. que para el conocimiento de ser leyes ó no, dice: Reflectendum videtur ad tempus. Vel statum in quo ea ciuitas huius modi leges sibi ordinaverit. an scilicet esset in statu servitutis, et subiectionis, Vel potius in statu libertatis, et Reipublicæ cum iruibus. et possessione Principatus, ac regalium mayorum quoniam licet post modum effecta sit subdita. Y prosigue: Ita tamen quod novus dominus cui so commendaverit proprias leges iam ordinatas non abrogaverit, sed cas potius approbaverit. etc.

el aver querido su grandeza obligarse à no contravenir, si no es à conserbar estos fueros: con que se halla concurrir todo lo necesario para lo constitutivo de leyes y Fueros.

53. Ni por quererlas dejar en los términos de costumbre con- siguiera nada, quien hace la oposicion; pues nadie ignora, que la cos- tumbre obra lo mismo, que la ley, ¹²² se tiene por tal, y son iguales sus efectos y aun más poderosos porque venze à la ley ¹²³ y sin con- troversia, quando ay tolerancia del Principe, que tiene facultad de promulgarla¹²⁴ y quanto más antigua, es mayor su seguridad, ¹²⁵con- trala qual no se puede obrar, ni executar cosa alguna: ¹²⁶ y ni es seguro ni acertado el receder de ella ¹²⁷ por que se convierte en na- turaleza¹²⁸ y tiene fuerza de pacto, ¹²⁹ y ay obligacion en conciencia

(122) Cap. consuetudo 5. distinct 1. cp. diuturni mores 12. distinct. vbi: D.D. Rebus ad const. Regias, tract. de consuetudine in præfatione, n. 61. ibi: Consuetudo inducta habebit legis effectus, et valebit sicut lex, et omnes tenebit Valenc. cons. 8. n. 8.

(123) Gloss. in cap. consuetudo 5. 1. distinct. ibi: consuetudini statur contra ius scriptum, Azor, inst. moral, 1. part. lib. 7. cp. 17. Suarez de lepi. lib 7. cp. 18. Card. Luca de fæudis, disc. 52, n. 3. Rebus. intract. de consue- tudine in præfact. n. 64. ibi: Quando consuetudo est in duct contra legem ipsa servatur, et legem illa vincit, cap. fin. de consuetudine.

(124) Ex div. Thomas, et aliis Suarez de legib. lib. 7. cap. 13. Ciriaco Controu. 1. n. 45. ibi: Tertió movetur Solon, quia ex D. Thomas. et omnibus theologis consuetudo tolerata per Principem, habendæ potestatis legis conden- dæ obtinet via legis etc. Salcedo de leg. Política lib. 1. cap. 8. § 1. n. 20. Fagnano in cap. vtrum, de cognati Spirit. n. 18. Galeota lib. 1. contr. 17. n. 45.

(125) D. Juan de Solorzano tom. 2. lib. 1. cap. 13. n. 72. ibi: cum secum- dum Casiodorum, lib. 10. variar, epistola 2. consuetudo tanto certior iudican- da sit, quanto Vettustior, quia facile mutari non potest, quod per longa sæcula custoditur.

(126) Baldo in tit. de pace constantiæ, donde por el texto dice: consuetu- dines antiquas servandas esse nec quid contra longam consuetudinem esse in- ducendum.

(127) Solorzan tom. 2. lib. 1. cp. 4. n. 71. ibi: esta consuetudine recedere tutum et sanum non sit. Simancas de Republ lib. 4, cp.2. n. 128. ibi: conten- tus enim legum, et inobatio ab antiquitate separata, non bonum est. ciuitati studium.

(128) En terminos de derogacion de ley es Soto de iust. et iur. lib. 1. q. 7. ibi: Quia cum consuetudo servandæ legis fuerit, quodan pacto, in naturam versa (nam consuetudo altera natura est) mutatio ipsa legis, quædam est mut- tatio naturæ. etc. Salas de legib. disput. 18. sect. t. n. 3.

(129) Rebuf in tract. de consuetud. in præfact. n. 98. ibi consuetudo po- test idem, quod pactum, et plus, Gloss. in rubrica, C. de Decurionib. lib. 10. Valenc, cons. 8. n. 9. Antunez de donat, tom. 1. part. 2 lib. 1. cap. 24. n. 88. ibi; Ymó per observantian probata dicitur conventio facta inter Populum, et Regem in erectione Regni etc.

á su observancia. ¹³⁰ Y fué sentir de Aristoteles, que toda la fuerza de la obligacion de las leyes estaba puesta en la costumbre: y de Platon ¹³¹que todos hazen estimacion de aquellas leyes, en que se criaron, y tienen recelo á las modernas, porque se haze innovacion de las antiguas.

54. Tiene el caso presente especialissimas circunstancias, para que no se haga la innovacion ó alteracion; por que, como se ha fundado, estas son leyes, y fueros paccionados, que los señores Reyes se obligaron. á guardar, y las costumbres, usos, franquezas y libertades, y aunque penda del soberano arbitrio de los Reyes el hazer, y el derogar leyes, esta soberania se la han querido limitar, á las que fueron leyes paccionadas, por que en estas estiman es limitada su grandeza; y asi lo reconocen universalmente los Doctores, ¹³² con la igualdad misma en lo que aunque no huviere sido ley paccionada huviere sido costumbre, la qual está tambien Jurada observar¹³³ y comprendida del mismo genero en la obligacion su observancia.

(130) Rebuf in tract. de consuetud. n. 73. vbi, quod peccat, qui adversatur consuetudini ratiotiabili, ideo consuetudo etiam in foro conscientie est servanda.

(131) Aristoteles lib. 2, Politicor. cap. 6. ibi: Ac. totabis parendi legibus in more posita est quimos nisi longo tempore non in generatur. etc. Plato. de Legibus lib. 6. ibi: omnes eas leges collunt, et inobare formidant in quibus educati sunt.

(132) Bald. in cap. 1. deprohat. vbi quod pacta celebrata inter federicum, et ciuitatis Lombardiæ de quibus in pace constantiæ servantia sunt omnino, etc. et cum Cino, Alberico, Felino, Castrense, et aliis. Petra de potest. Princip. cp. 38. n. 96. Pedro Gregor. de Repub. lib. 7. cp. 20. n. 60. ibi: et conventiones ita publicæ nomine publico aprincipibus facte ratæ sunt habendæ, etc. Libius lib. 1. decade 1. et lib. 4. decade 3. Alexander. ah Alexandro lib. 5. cp. 3. Belluga in specul. Princip. in initio, n. 4. ibi: Hoc ergo persuadendum, et consulendum duxi, vt iustitiam coram has leges, et pacta cum populo fæderata teneas, etc. et rubrica 9 n. 19. ibi: Merito pactus factum per Principem cum ciuitatibus illum ligabunt, etc. Y mejor en la rubrica 11. cp. 2. n. 8. ibi: Seri in nostris Regnis, ius et iustitiam principaliter habemus considerare secundum ius alege Regia cum Regni colis editum, quod leges generales sunt, et in contratus iuratum transeuntes, et ille tanquam ius naturale ex pacto etiam iuramenti obligatione Principem. et cæteros officiales obligant, etc. et cap. 3. num. 5. ibi: Si Princeps, vel officiales eius in his regnis faciunt contra legem Regni pactam, et in contractum transuentis iuratam vel contra legem Regiam, pragmatican, vel constitutionem, vt in cap. 1. de rer. permutat. quod non est dubium quin gravant, qui illud est ius constitutum per principem cum sua curia, vt in leg. 2. de origine iuris, et comune quo ad regnum. et sic illius observantia omnes ligat, et est irrebocabilis, etc.

(133) Molino in Reportor. verb. consuetudo. ibi: consuetudines Aragoniæ iurant Dominus Rex, et eius officiales servare, et inverbo libertates Regni, fol. 208, ibi: et hæc facta sunt, vt tuti esent Aragonenses, quod fori, et libertates et bone Regni consuetudines servarentur, que iurantur, et debent iurari per

55. Y la obligacion Jurada, que de no derogar estas leyes, fueros, y costumbres hicieron los señores Reyes, y Juramento, que interpusieron, obliga á V. M. ¹³⁴ como sucesor, y señor que es de Vizcaya, en virtud de aquella primer sugesion, y entrega ¹³⁵ desde la cual por el Derecho derivado de la sangre quedó V. M. señor, y los vizcaynos vasallos¹³⁶ y para la firmeza sobra el Juramento, y la Religion de él, y asi decia el señor Rey D. Alonso el sabio, que tanto valia en el Principe su palabra, quanto en los particulares el Juramento. ¹³⁷ Y Navarro no halló motivo para librar de culpa la vulneracion de las libertades, y Priuilegios que compete al Pueblo ¹³⁸ aunque este fuese en virtud de ley, pues sin embargo de ser zierto, que el que tiene facultad de establecer, la tiene asi mismo de derogar lo establecido, queda limitada esta facultad quando por lo que estableció se le adjudicó Derecho á algun tercero ¹³⁹ porque el derecho ra-

D. Regem Calixto Ramirez de lege Regia §4. n. 16. Quam consuetudinem, tan longo tempore totque moribus confirmatam, difficilimum esset destruere, tum propter auctoritatem consuetudinis, tum qua illam, a lege Regia, quam pervertere, aut mutare nefas est, originem traxisse, ex coniectura observantiae subsequatæ credimus, qui populi consensus ita antea requirebatur, vt et unius disensus exiis qui in curiis celebrandis inter erant ferre legem impediret, etc.

(134) Cap. 1. de probation. ibi: et predecesores tuos, vbi DD. Suarez de legib. lib. 3. cap. 35. nun. 23. Surdo deciis. 326. n. 5. Marinis deciss. 554. n.6. Pedro Greg. de Republ. lib. 7. cp. 20. n. 47. Antunez lib. 1. cp. 11. n. 24. Capicio Latro deciss. 188. n. 12.

(135) Antunez tomo 1. part. 2. lib. 1. cp. 24. vbi quod Rex succedit ex contractu primi acquirentis, et aclamatio quæ fit apopulo singulis Regni sucesoribus est renobatio primæ invistitur et ita non transferit ius ex nunc sed confirmat quod in prima electione transtulerat, etc.

(136) Calixto Ramirez de lepe Regia §4. n. 4. ibi: Aquibus postea iure sanguinis fuit regnum delatum. seu deribetum quorum nos Vassali naturales appellamur eosque nostros dominos, ac Reges naturales merito dicemus.

(137) Antonio Panormitan. lib. 1. de dictis, et factis Regis Alfonsi, apogtem 58. Pedro Gregor. de Republ. lib. 8. cp. 8. n. 1. ibi: Rex Alphonisus Sapientissimus Hispaniarum dicebat, tantum Valere deberet, ad fidem quantum pribatorum ius iurandum, etc.

(138) Portoles in Scholiis ad Molinum. § libertates Regni, num. 9. ibi: Et his accedit, quod Rex qui nou servat populo suas libertates á iure Diuino. vel humano concessas peccat et crimen committit si spri populo non permittat suas præfactas libertates, et Priuilegia tueri. vt docet Navarrus in Manuali, cp. 25.n. 6. fol. 370. qui in id citat textum in argumento in cap. Princeps. 23. q. 5. et cap. Reges, ea quæstione, et causa. et in lep. 1. cod. si quacunque: C. prædictus potestate, etc.

(139) Felinus in cap. cum accessissent. de constit. n. 4. ibi: Secus si con. cerneret ad fauorem aliorum, et. est ius alteri quæsitum, quia tunc non potest per statuentes tolli, Ludovicus Roinanus. cons. 116. II. 1. Mieres de maiorat. part. 1. quæst. 37. n. 12 Prospero Fagnan. in dict. cap. cum accessissent n. 20

dicado ya en los vasallos en virtud de ley, ó costumbre, que prozede por fueros, es tan derogable que no se puede contravenir á ellos, aunque áya causa Justa para la contravencion ¹⁴⁰ y Juan Kochier, por el sentir de otros afirmó, que al Principe le adstringian los Priuilegios, y Leyes de la Patria, y que en perjuicio de ellos, y Derecho ya adquirido, no podia abrogar ni mudar cosa alguna, y refiere de Antiocho Rey de Asia por heroyco hecho, que luego que entró en la corona escribió á las ziudades de su Reino, que si viesen alguna ordinaçion suia contraria á sus leyes, suspendiesen el cumplimiento, y hiciesen Juicio no aver sido deliberacion suia.¹⁴¹

56. No era necesario el ser ley paccionada, y costumbre Jurada, y observada para fundar la irrevocabilidad: bastaba, señor, que V. M. por contrato ó en otra forma hubiese sido servido de aver hecho expresion de su voluntad para no rebocarla, quedando aun solo con este acto obligada su grandeza; por que la observancia de la feè y palabra es Derecho natural: ¹⁴² y como dixo Ciceron es el fundamento de la Justicia¹⁴³ y el cumplimiento dá reverencia á la suprema Magestad ¹⁴⁴ y como la violacion tenga oposicion con el natural derecho, y de aqui proviene, que aunque el Principe no se obligase por

(140) Calixto Ramirez de lege Regia §. 10. n. 45. ibi: Ex qua etiam ratione euenit, vt nequeant etiam rebocari leges, et consuetudines, quæ in contractu transierunt, quales sunt fori, et observantia? nostri Regni ex qua amultis leges pactionate fuerun appellatæ violaretur que Regia fides de legibus seruantis præstita, iusque subditorum, quod in eis radicatam habent in iuste tolleretur, quod ad eo verum est, vt nostri maioret comuniter dicere assueverint, neque ex causa etiam probona iustitiæ licere aliquid contra foros Regni flerit, etc.

(141) Juan Kochier lib. 2. cap. 2. ibi: Hinc etiam efficitur principemprivilegiis et patriæ legibus de vinciri adeo, vt in præiudium illorum quibus ius ex his quæsitum est, nequaquam mutare aud abrogare quid quam possit, ca propter igitur meneat honor legum, nihilque ex publica vtilitate convellatur. Y mas abajo: Antiochus III. Asiæ Rex potentissimus inter cætera præclare gesta aut quæ commendationem meruit, et famam, hæc eia scribitur; quod omnibus Regnis sui vrbibus Scripserit: siquidem literis quæ eius nomine Scriberentur esse quæ legibus adversari videretiir, crederent ignoro se euis modi litteras scriptas esse et propterea eis non pareren, etc.

(142) Leg. 1. de pactis. leg. naturales. 9. ff. de actionibus leg. stichum 95. §. naturalis ff. de solutionib leg. cum autem §. His natura, de regul. iuris. Marques en el Governador Christiano lib. 2. cp. 23 §. 2.

(143) Cicer. 1. et 3. de officiis Iustus Lipsius ciuiles doctrine lib. 2. cp. 14. Ayala de iur. belli, lib. 1, cp. 8. n. 4. et. 5.

(144) Calixto Ramirez §. 30. num. 28. ibi; Hæc superne maiestati reverentiam piæ credulitatis impendit.

su contrato civilmente como se obliga en el comun sentir ¹⁴⁵ si no es naturalmente, en que hasta aora nadie ha puesto controversia ¹⁴⁶ que ni con la plenitud de potestad ni Suprema soberania pueda receder de contrato, que haya hecho, por que no se estiende á la vulneracion de el Derecho natural¹³⁷ y todos sus contractos son de buena feé.¹⁴⁸

57. Es tan propio y natural en el Principe observar lo que pro-mece, y conservar su beneficio ¹⁴⁹ que se estiende esta obligacion aun al priuilegio gratuito que sin causa no puede rebocarse ¹⁵⁰ y con indubitada certeza, quando se concedió, por causa correspondiente, y pasó en contrato.¹⁵¹ como estos fueros leyes y prerrogativas de Vizcaya segun se ha fundado, y como en el principio hicieron esta reserva; obra que lo que en otros casosse quedara en términos de Priuilegio en este sea terminos de ley. ¹⁵²

58. Pues, señor, si Vizcaya tiene fueros, leyes, costumbres, y prerrogativas paccionadas; confirmadas por los señores Reyes; Jurado su observancia; pasadas en contrato; no vulneradas en tantos siglos; calificadas por innumerables determinaciones; zircunstancias todas de la mayor estabilidad: ¿como cabe en la suma Justificacion de V. M

(145) Baldo in leg. Princeps. ff. de legib. Felino in cap. 1. de probation vbi Barbosa n. 6. Rubrig. Suarez alleg. 10. n. 2. Alpharo de officio fiscali glos-34. ex n. 8. Molina de iust. et iur. tom. 2. disput. 261. in fine, Salcedo de leg. Politic. lib. 1. cp. 7. num. 10.

(146) Pereira deciss. 120 n. 8. Larrea alleg. 3. n. 1. et alleg. 40. n. 5. Tappia deciss. l. n. 120. Ciriaco controvers. 19. n. 66. Valenc. cons. 2. n. 51. Capi- cicio Iatro deciss. 188 n. 6. et 9.

(147) Canoissæ in cap. 1. de probationibus. Bald. in cap. 1. §. Hadhæc de pace iuramento firmanda, Castaldo de Imperatore quæst. 111. versiculo oc- tuagesimo primo, Valenc. cons. 2. n. 70. Rodulfino de absoluta Principum potestate, n. 17 O. Antunez de donationib. tom. 1. part. 2. lib. 1. cp. 11. n. 8.

(148) Bald in cap. vnico §. siquis de pace constantiæ. Valasco consult. 132 n. 8. Crespi observat. 103. n. 6. et 61. Arnisco de iure Mayestatis lib. 3. cap. 3. n. 12. in fine.

(149) Leg. beneficium de constit. Princip. cap. decet. de regulis iuris in 6. Valenc. cons. 69. n. 73. Solorzano lib. 2. cp. 22. num. 15.

(150) Calixto Ramirez de lege Regia, §. 30. n. 44. ibi: Contractum etiam lucratum adeo Principem constringeret, vt nequeat etiam de plenitudine po- testatis illum infringere, etiam si in eo liberalitatem Principe dignam exer- cuerit. Y en Privilegio, ó gracia Belluga in Spec. Princip. Rubrica 26 §. Princeps. n. 5.

(151) Baldo in leg. sicum mihi, ff. de dolo, Phebo deciss. 35. n. 5. Valas- co consult. 72. n. 5. Pereyra deciss. 120. n. 7. Giurba de fæudis §. 1. Gloss. 3. n. 26. Mieres de maioratib. 1. p. q. 20. n. 5. y con muchos Antunez de do- nationibus tom. 1. part. 2 lib. 1. cap. il. n. 54. et cap. 24. n. 13. et 14.

(152) Calixto Ramirez de Lege Regia, §. 30. n. 42. ibi: tamen cessante in Regno absoluta potestate priuilegia, et contractus apari procedunt.

hazer novedad en aquesta materia, quando toda la controversia no es otra, que tener Vizcaya un Juez pribativo, y particular, que conozca de las causas de los vizcaynos originarios hasta el nieto, cosa en nada reparable, ni ofensiva de ningun modo?

59. Ni cómo pueden proponerse eficazes motibos, que persuadan la innobacion, quando la razon ha sido siempre una misma, y unos mismos los vizcainos, con el mas rendido vasallage, valor, y fidelidad á V. M. sirviendo con el singular esfuerzo, que nadie ignora, y todos deben justamente confesar con vivas voces de ponderacion, sin que ningunas sean excesivas pues procuran en paz, y en Guerra (y aun se persuaden aver logrado) la ventaja de mas gloriosas operaciones en el servicio de su Rey; siendo celebrados en la antigüedad por hombres que acostumbraban á rendirla vida, no solo por su señor, sino por sus amigos? ¹⁵³

60. Estas son las razones, que con la urgencia de tiempo se han ofrecido en lo Juridico, para poner en la alta y digna consideracion de V. M. con el rendido obsequio, que es permitido á Vasallos hazer á su REY semejante representacion: ¹⁵⁴ Y con ser tan fundamentales que en Justicia les asegura el vencimiento, fian más de la Justificacion, clemencia y Grandeza de V. M. esperando de su benignidad no han de ser menos favorecidos, que han sido de todos los demás señores Reyes.—LICENCIADO: D. GABRIEL DE ESPINOSA Y RIBADENEYRA.



(153) Alexander ab Alexand. lib. 1. cap. 26. ibi: Quimos Cantabri fuisse traditur, vt pro amicis, et fæderatis sociali fide se immolare atque interire non dubitarent, etc.

(154) Calixto Ramirez de lego Regia §31 n. 18. et 21. vbi, quod modis licitis, et honestis suadendus est Rex; vt negotium diligentius examinet, quod in quovis Principe, quantum vis Supremo procedit, de cuius clementia credendum est, nihil contra foros, vel leges facturum,