



P O R  
SIMON DE FON-  
seca Piña, Tesorero y Adminis-  
trador general por su Magestad de las  
rentas Reales de las lanás deste Reyno,  
y de Manuel Ferraez de Fonseca, Admi-  
nistrador dellas en la Ciudad  
de Malaga.

\* EN EL PLEYTO \*

Con Rodrigo Elers Flamenco,  
vezino de la dicha Ciudad.

---

*En Granada, por Baltasar de Bolibar, y Francisco San-  
chez en la calle de las Hileras. Año de 1646.*



L hecho puntual deste pleyto viene a ser, que auiendo el dicho Rodrigo Elers recibido 511 200. reales de plata doble del dicho Manuel Ferraez en la dicha ciudad de Malaga, en 9. de Mayo del

año proximo pasado le dio letra en Andres Gomez de Auila, vezino de la villa de Madrid, a pagar a 40. dias vista al dicho Simon de Fonseca Pina, y q̄ auiendola aceptado en 16. del dicho mes, por no auerla pagado aunque passaron los dichos 40. dias, y otros 80. que fue difiriendo la paga, se le protestò en 20. de Setiembre del dicho año, a q̄ respondió que estaua presto de pagarla.

2 ¶ En virtud desta respuesta se fue por el escriuano q̄ auia fecho la dicha protesta, y vn cajero del dicho Simon de Fonseca a recibir la dicha cantidad, y viendose por el dicho Andres Gomez que ya no podia hazer mas dilaciones, dixo q̄ no tenia dineros, por lo qual se le boluiò a prestar segunda vez.

3 ¶ Con esto el dicho Manuel Ferraez en nombre del dicho Simon de Fonseca presentò las dichas protestas y letra ante la justicia de la dicha ciudad, y auiendola reconocido Rodrigo Elers se despachò mandamiento de execucion contra el, por el qual se pretendió que primero se auia de pedir al dicho Andres Gomez de Auila, y presentò dos cartas del susodicho, y vn capitulo de las ordenes del Consulado, que se referiran en el discurso desta alegaciò, por ser en favor destas partes; recusado el Alcalde mayor, se le dio por acompañado a el Licenciado Ximenez de la Calle, el qual dio por nula la execucion, y el dicho Alcalde mayor mandò hazer remate con costas.

4 ¶ Esta sentencia se confirmò en vista, y se reuocò la del dicho acompañado, y en reuista se remitiò por los señores que le vierò, y ya visto en remission pretenden estas partes que se ha de  
con,

2  
confirmar la dicha sentençia, para lo qual reduzi remos esta alegacion a dos breues puntos.

5. 1. 0. ¶ En el primero, se justificará la ex-  
cucion, y que bastaron las dichas protestas para  
poder recurrir al dador de la dicha letra.

6. 0. 0. ¶ Y en el segundo, que el auerse diferi-  
do el hazerse diligencias contra el dicho Andres  
Gomez de Auila despues de cumplido el plazo  
de la dicha letra, no puede embaraçar la dicha exe-  
cucion contra el dicho Rodrigo Elers.

### PUNTO PRIMERO.

7. 0. 0. ¶ Aunque de derecho comun fue cõ-  
trouertible, si por las letras de cambios no acep-  
tadas, ò siendolo, y no cumplidas, podia auer via  
executiua, lo mas cierto ha sido siempre traer a pa-  
rejada execuçõ, assi cõtra el que las acepta, como  
cõtra el q las dio, las. in institut. de act. §. in per-  
sonam, in princip. Cagnol, in l. 2. ff. de reg. iur. in  
princip. Mastrill. decis. 9. per totam, & in num. 7.  
ait sic fuisse decisum; & decis. 221. vbi multos  
congerit præcipuè num. 2. §. 10. & alijs, Gratia.  
discept. forens. cap. 569. num. 25. Paschal. de vi-  
ribus patr. potest. 1. part. cap. 8. num. 72. Nouar.  
in collectanea decis. collect. 126. super pragma-  
ticam de literis cambij, num. 1. §. & 30. Gait. de  
credito, cap. 2. tit. 7. nu. 2459. 2481. & 2483.  
vbi de generali consuetudine, & 2486. ibi. *Exten-  
ditur conclusio, vt executio parata detur, tam contra ac-  
ceptantem, quam contra scribentem, cum sequentibus,*  
Gama decis. 238. in fio. Gabriel Pereira, decis.  
126. numero 5. Nicol. Genua, de scriptura pri-  
uata, lib. 3. tit. de literis cambij, quaestione 6. a  
num. 15. vbi testatur de consuetudine, Rouit. in  
pragmat. 1. de literis cambij, num. 5. & 6. Escob.  
de commerc. §. 7. glos. 4. nu. 1. vers. *Aut sunt facte,*  
& gl. 5. per totam, & melius in glos. 1. & 2. nu. 3.  
& 4. Honded. cons. 29. n. 7. lib. 2.

8. 0. 0. ¶ Et de iure Regio est bonus textus

in l. 9. tit. 16. lib. 9. Recopil. ibi: Por los quales y el principal pueda ser fecha, y se haga execucion en la persona y bienes del arrendador mayor, y de su factor, l. 10. & 21. dict. tit. & lib. Hermolilla in l. 6. tit. 10 p. 5. gl. 2. num. 4. & 5. Bobadilla lib. 5. cap. 4. n. 84. in fin. ibi: Como tambien se puede executar la librança, assi contra el que la da, como contra el que la acepta estando reconocida, Hevia Bolaños in sua Curia Filipica lib. 2. cap. 7. de paga, num. 25. ibi: No siendo acceptada la librança por el a quien se embia, ò dirige, ò aunque la accepte sino la paga la deve pagar el librante q̄ la librò, y hizo en el con interes, como lo dizen vnas decisiones de Genoua, y con las costas y gastos, segun vnas leyes de la Recopilacion: y prosigue, q̄ aquetto ha de ser executiuamente, & ex l. 5. & 6. tit. 21. lib. 4. Recop. sin referir a ninguno de estos, D. Ioan. de Larrea decis. 17. num. 15. vbi ait sic decisum in hac Regali Cancellaria, y que procede. no solo quando no se acceptó la letra, si no quãdo se queria pagar, pero en la moneda que corrja antes de la baxa.

9 ¶ Y la razon en que se funda lo susodicho es muy fuerte, y segura de derecho, porque assi el que dà, como el que acepta la letra, quedan obligados por la accion de constituto, Bald. in Rubr. C. de constitut. pecun. Estraca de mercatura, in decis. Genouæ, in princ. tractatus, decis. 70. num. 3. Gabriel Pereira decis. 27. num. 3. ad medium, & 126. num. 5. y el entrego que se haze del dinero no obra los efectos de verdadera tradicion hasta auerse cõ efecto pagado, Tusch. pract. conclus. litera C. conclus. 13. num. 4. ibi: *Executionem paratam habent litera cambi de iure communi, quia competit actio de constituta pecunia, quæ sola actio ex æquitate Prætoris retinet primenam suam naturam iurisgentium, vt ex solo consensu nuda producat actionem, & etiam habet Regiam manum, qua mediante expeditur prout ante præditas, actiones expeditbantur, vt declarat Iason de act. § in personam, in princ. manus autem Regia idem in portat quod executiuè procedere, Bart. in extrauag. ad reprimendum, vers. Et in figura, in fi. Et inferius:*

Nam

Nam constitutum nihil aliud est quam ficta traditio, igitur tenetur executiue, y. alsí no pagando el acceptador dicha letra, queda el derecho del acreedor ilco contra el que se la dio.

10 ¶ De que resultan dos cosas. La vna, que el acto de dar y recibir vna letra, no es ni se puede llamar de ninguna suerte cõtrato de compra y venta, quia pecunia vendi, & emi non potest, Medina tom. 2. tit. de rebus per vsur. adquisit. quest. 5. vers. Corollarie, & quest. 8. versic. Illud tamen, Soto, de iustitia & iure, lib. 6. questione 8. artic. 2. conclus. 3. Nauarr. in cap. nauiganti, sub num. 9. vers. Vnde primum, & sub nu. 21. vers. Hic contractus, Micha. Sal. ad D. Thom. 2. 2. post quest. 78. in disput. de cambijs, quest. 1. artic. 1. num. 4. vers. Ex his, tom. 2. Azor in instit. moral. part. 3. lib. 1. tit. de cambijs, cap. 3. q. 1. & cap. 4. q. 9. in fi. vers. Pratered, y es la razon, por q̄ auiedo de vna y otra parte dinero, non potest dignosci, quæ earum sit merx, seu res vendita, & quæ pretium cum par aptitudo sit in vtraque pecunia, Ant. de Rosel tractatu de vsuris, num. 43. versic. Tertio probatur, tom. 7.

11 ¶ Pero quando lo fuesse, no lo es perfecta, ni la venta lo queda, neque ex ea transferatur dominium, porque el que recibe vnã letra no la tiene por paga, ni con ella queda satisfecho aunque estè acceptada, si no es quando con efecto se paga de contado, vt pulcher in terminis Scacia de comerc. §. 2. glos. 5. nu. 323. ibi: Ratio meo iudicio quare debitor cambij, qui scripsit literas remanet adhuc obligatus est, quia illa acceptatio non est nouus contractus inter ipsum acceptantem, & creditorem, cui faciendã est solutio, sed est pars contractus literarum cambij, neque creditor adquiescit acceptationi, nisi quatenus sequatur solutio de contanti, vnde cum creditor non habet fidem de pretio literarum acceptatarum, non liberat suum debitorem, sicut enim is, qui vendit nõ habita fide de pretio, retinet dominium rei vendite penes se, s. vendit. Instit. de rerum diuis. Bald. in l. si donationis, C. de cõtrah. empt. ita quoque creditor, qui acceptanti non habet fidem de solutione.

lutione, non liberat suum debitorem, Cardinal. Tusch.  
vbi supra, ibi. Non constitutum nihil aliud est quã ficta  
traditio.

12 ¶ Y la otra, q̄ el dador de la letra siempre  
queda obligado mientras que cõ efecto no se hu-  
uiere pagado y cumplido por el que la acceptó, ex  
textu expresso in l. si literarum Augenonis, C. de  
solut. ibi: *Mandato non impleto cum petitio debiti ma-  
neat integra, nihil legitimam exactionem impediri potest,*  
Bursat. conf. 38. lib. 1. num. 4. Mascard. conclus.  
630. per totam, Straca de securat. glos. 11. n. 21.  
multis Perei. d. decif. 27. num. 3. donde auiendo  
puesto la opinion contraria respõde: *Satis fit quod  
mihi semper magis placuit non nocere creditori accepta-  
tione in quousque illi perfectè soluat, l. si literarum, & ibi  
Bald. C. de solut. & alios multos congerens Febo de-  
cif. 207. num. 1. ibi: Litera cambij si effectum non ha-  
beant, vel non acceptentur ab eo, cui diriguntur, scribens  
adhuc remanet obligatus, & in num. 2. ad mediũ, ibi:  
Quia licet creditor literas recepisset, non prius tamen scri-  
bens liberatur, quam litera plenum effectum sortiantur,*  
Mastrill. d. decif. 3. num. 3. ibi: *Qua litera cambij ita  
dicuntur quando sunt acceptatae, sicut quando non sunt ac-  
ceptatae, & consequenter generaliter debent intelligi, &  
maximè quia nõ potest adduci ratio diuersitatis,* Nouar.  
d. collect. 126. num. 8. ibi: *Octauo, quod litera cambij  
quauis non fecerunt acceptatae, scribens remanet obli-  
gatus, vt principalis, si fuerint acceptatae, sed nõ completæ  
ob fauorem liberi commercij, executionem paratam habet  
contra scribentem,* Alex. Ludouic. decif. 217. nu. 2.  
& bene Antonin. de Amat. variar. resolu. resolu.  
47. nu. 33. ibi: *Contraria tamen magis recepta est opi-  
nio, quod vtique scribens literas cambij nunquam sit libe-  
ratus, nisi sequuta fuerit effectiua solutio literarum quauis  
litera fuerint in loco per mercatorem correspondentem ac-  
ceptatae, lo qual funda con muchas autoridades, y  
decisiones, & ait, ita seruati de communia stilo, &  
pluries sic fuisse resolutum in Curia Romana, D.  
D. Ioan. del Castillo, lib. 5. controuers. cap. 77.  
en dõde por mas de tres hojas funda doctõssima-  
mè te lo susodicho, aunq̄ no trae ninguno de los*

Docto.

4

Doctores que quedan referidos, y en la columna.  
9. in fi. dize, que assi lo ha determinado muchas  
vezes la Audiencia de Sevilla, y en particular en  
vn caso que alli refiere, a lo qual se deue mucho  
atender por la mucha frecuencia que suele auer  
alli de semejantes casos.

13 ¶ Ex quibus euentissimé apparet,  
que por la dació de la letra no se causa delegació,  
ni en maneta alguna nouacion de la obligació en  
que siempre está el que la dá, y recibe el dinero.  
Lo vno, porque auerla auído el dador huiera  
quedado libre (no estandolo, como queda funda-  
do) l. delegare, la primera, vbi DD. ff. de nouat. l.  
l. inter causam, §. abesse, ff. mádati, notáter Surd.  
decif. 23. n. 3. & 4. y el que la recibió sin recurso  
alguno contra el, quamuis acceptans decoxerit,  
d. l. inter causas, §. abesse, Paul. de Castr. in dict. l.  
delegare, num. 3. & in l. qui vsum fructum, nu. 3.  
ff. de verbor. obligat. Beroi. conf. 178. nu. 7. & 9.  
vol. 1. Surd. decif. 23. vbi proximé, & n. 7.

14 ¶ Y lo otro, porque en el recibo y  
aceptacion desta letra no concurren de ninguna  
suerte las calidades que para que huuiesse delega-  
cion eran necessarias, videlicet, que Andres Go-  
mez de Avila fuesse deudor de Rodrigo Elers, y  
que como tal la huuiesse aceptado con ciencia y  
consentimiento, y aceptacion expresa de Simon  
de Fonseca, gl. magna, in l. quamuis, §. si mulier,  
el segundo, ff. ad Velleian. Iason in l. singularia,  
num. 36. ff. si cert. petat. Surd. d. decif. 23. nu. 6.  
& in terminis Rota Genuenf. decif. 119. n. 7. ibi:  
*Nam in proposito cessant termini habiles, & requisiti ab  
huiusmodi fundamento, vt enim pcedat doctrina Bart.  
requirebatur inter alia, quod Balianus esset debitor Iau-  
liorum, & quod tanquam debitor ipsorum ex stipulata  
promississet, & se obligasset actoribus, & quod isti actores  
acceptassent ipsam Balianum tanquam sibi delegatum á  
Saulis, que non concurrunt in proposito nostro, Alexand.  
Eudouic. d. decif. 217. num. 3. ibi. Vt enim delega-  
tio esset subsequenta requirebatur, quod esset Franchinus  
creditor*

creditor illorum de Bertis, & quod mandasset illis, ut tãquam sui debitores se obligassent Nicolinis, & illi tanquã tates se obligassent, & quod talis obligatio fuisset per Nicolinos acceptata, latè Dom. D. Ioan. del Castillo, d. cap. 77. per multas columnas, en donde defiende lo mismo aun quando fuisse deudor el acceptante, para lo qual pondera la ley 15. tit. 14. part. 5. y cita muchos DD. en terminos: idè Ant. de Amat. variar. resolut. d. cap. 47. à nu. 33.

15 ¶ Luego no auiedo interuenido nada de lo susodicho, ni el dador dexò de quedar obligado, ni por la presentaciõ de la dicha letra, y accion del dicho Andres Gomez se pudo induzir delegacion, por no hazerse a otro fin semejante diligencia, q̃ para que quãdo llegue el plazo de la paga estè prompta, y no se pueda euitar, ni diferir por ninguna causa, Alex. Ludouic. vbi proxime, nu. 4. ibi: *Non enim etiam adest aliqua acceptatio Nicolinarum proportionata delegatione: si enim deducit Franchinus à presentatione literarum, cum inde sequentis benè respondetur in decisione, quod illa facta fuit ad effectum, ut campsor, cui litera cum illis verbis (scutorũ) pretendebantur adueniente tempore solutionis sub aliquo pre-textu, aut quæsito colore solutionem euitare, aut differre non posset, Dom. D. Ioan. del Castillo, d. cap. 77. colum. 3. & seq. ibi: Et quod id procedit licet ordo à creditore presentatus fuerit, & à campfore acceptatus, quia non propterea censetur inducta liberatio principalis debitoris transmittentis literas, nisi secuta fuit solutio, cum presentatio fiat solum ad effectum, ut adueniente tempore campsor sit paratus solutioni, optimè Hercul. Marefcot. variar. resolut. lib. 2. cap. 11. nu. 1. ibi. Quod procedit licet ordo à creditore presentatus fuerit, & à campfore acceptatus, quia non prætereà censetur inducta liberatio principalis debitoris transmittentis literas nisi secuta fuerit solutio, cum presentatio fiat solum ad effectum, ut adueniente tempore campsor sit paratus solutioni, & acceptatio operatur.*

16 ¶ Por dos fundamentos pretenden los Abogados de Rodrigo Elets desvanecer todo



5

lo que dexamos fundado. El vno, por dezir que el dicho Simon de Fonseca no es parte para pedir los dichos 511 200. reales de la letra, por no auer sido mas que vno adiecto, y que assi aunque se le pudiera pagar no podra pedir ni parecer en juyzto para ello, ad textum in l. si. §. pupillus, ff. de verb. oblig. & l. sed et si filiosam. §. si mihi, ff. de cons. pecun. Surd. decis. 229. num. 18. 20. & 27. & in terminis literarum cambij, Gaill. de credito, lib. 2. tit. 7. num. 1580. vbi multos alios refert. Y el otro, que quando lo fuesse no ha hecho diligencias contra Andres Gomez de Auila, ni le ha executado, pues hasta auerlo hecho, y excurcion en los bienes del susodicho, quierẽ dar a entender que no puede auer recurso cõtra el dador de la dicha letra por la cantidad della, o la que no pudiere auer cobrado del que la aceptò, quia solũ datur regressus vbi nõ possit recuperari pecunia à persona cessa, vel quanto minus ab ea recuperari possit, l. si mandauero 22. §. interdum, ff. mandati, Surd. cons. 22. num. 11. Fontanell. de pact. nupt. tom. 1. claus. 4. glos. 9. part. 5. n. 31. & 32. & in decis. 25. n. 7.

17 §. Sed his tamen non obstantibus contrarium ex multis evidentissimè apparuit.

18 §. Lo primero, porque el dicho Simon de Fonseca no es adiecto, si no la persona principal, y el verdadero acreedor a quien se ha de hazer la paga de la dicha letra, ni en el caso de ella se puede disputar la materia de adiectos, porque solo tuuiera lugar quando se huiera dado a pagar a Manuel Ferraez, que fue quien dio el dinero, y tambien el susodicho, ex text. in §. planè, Instit. de in p. lib. stipulat. ibi: *Mibi, aut Seio*, l. si fideiussor obligari, ff. de fideiuss. ibi: *Titio, aut Sempronio*, glos. in l. stipulatio ista, §. cum qui, ff. de verb. oblig. Salicet. in l. 3. C. de contrahè. & committ. stipulat. opposit. 5. Surd. cons. 229. num. 29. ibi: *Quod si eum habemus pro vno ex pluribus reis debendi, quod veritas existimo, quia adiectus fit per alternatimam,* Strac.

Strac. in tract. de adiecto, 1. part. n. 25. ibi. *Constituitur ergo adiectus per alternatiuam.*

19 ¶ Y así a quien principalmente toca el pedir y cobrar la dicha cántidad es a el dicho Simón de Fonseca, porque aunque de derecho común alteri per alterum non adquirebatur actio, neq; obligatio, l. stipulatio ista, §. alteri, ff. de verbor. textus in l. genero, ff. de iure dot. §. si quis alteri, & §. alteri, Instit. de inutilib. stipulat. esto se limitaua quando los que estipulauan tenian vtilidad en que la estipulacion se hiziera en fauor de vn tercero, ó quando alguno dellos era su mandatario, y a quien estaua obligado como el dicho Manuel Ferráez lo está a Simon de Fonseca, por estar en su nombre administrando las lanas en la ciudad de Malaga, como consta del poder presentado en los autos, y se infinua en la dicha letra, sunt textus expressi d. l. stipulatio ista, §. si stipuler alij 20. & §. si quis infulam faciendam 21. ff. de verb. oblig. l. liber homo, §. fin. ff. eodem, l. debitori, C. de pact. §. sed si quis stipuletur, Instit. de inutil stipulat.

20 ¶ Y en terminos de procurador, que por su hechio y estipulacion se adquiria accion y obligacion a el señor, est textus expressus in l. si procurator meus 28. ff. de procurat. & ibi Bart. num. 3. & in expresso tenet in l. 1. ff. de obligat. & act. num. 22. Ant. Gom. in tom. 2. variar. cap. 11. nu. 18. in fi. Azened. in l. 2. tit. 16. lib. 5. Recop. à num. 32. y en el 33. que no es necessario que el procurador le ceda las acciones al señor, porque esto solo procede quando estipula para si en nombre del señor, pero no quando derechaméte estipula en fauor del mandante; ibi: *Secus vero si directé domino stipuleretur, nam tunc nulla cessio est necessaria, cum directé sit in domini fauorem stipulatio, & obligatio commissa.*

21 ¶ Pero oy por derecho del Reyno no tiene ninguna dificultad lo susodicho, pues de la suerte q qualquiera se quisiere obligar lo queda, aunque

aunque sea en favor de vn tercero, o presente, ex l.  
 2. tit. 1. 6. lib. 5. Recop. que pates fue la l. 3. tit. 8.  
 lib. 3. ordinam. y por su obligacion se le adquiere  
 no solo la accion util, si no la directa, y en virtud  
 desta podrá pedir y executar, bene Anton. Gom.  
 vbi proxime d. num. 78. ad medium: *Hodie tamen*  
*de iure Regio bene queritur actio, & obligatio illi tertio,*  
*& sic corrigitur in hoc ius commune, ita disponit l. 3. tit.*  
*8. lib. 3. ordin. imo quod magis est, ne dum procedit quando*  
*quis stipulatur illi tertio absenti, sed quando simpliciter,*  
*& nulla pollicitatione, & inferius ibi: Adde quod illa*  
*lex potuit bene hoc inducere quia lex, statutu n, vel con-*  
*suetudo potest facere quod per liberam personam, & absq;*  
*mandato queratur alteri tertio actio, & obligatio, & in-*  
*ferius ibi. Et adde quod in tantum procedit illa lex Re-*  
*gia, vbi actio, quæ virtute eius queritur illi absenti sit di-*  
*recta, & non utilis per supra dicta, & in terminis in simili*  
*casu tenet Bart. in l. x. §. sub iura, ff. ad Trebell. in fin. vbi*  
*dicunt quod quando in mediate per legem queritur actio*  
*alicui tertio, illa erit directa, & non utilis, & licet magis*  
*communis opinio Doctorum ibi sit in contrarium: Tamen*  
*in terminis nostre legis Regie ego villam sequor, & teneo,*  
*quia quoad nos in nostro Regno inducit ius commune, &*  
*generale, & non particulari in aliquo casu, & persona, &*  
*sic actio quesita erit directa, Dom. Greg. Lopez in l.*  
*9. tit. 1. 1. part. 5. glof. 1. verbo, Tercera persona, Di-*  
*dacus Perez in l. 3. tit. 8. lib. 3. ordinam. colum.*  
*1058. in princ. Nouar. lib. 1. resolut. cap. 14. nu.*  
*13. & in cap. quamuis pactum, 2. part. §. 4. per to-*  
*tum, præcipue vbi. 1. ordo pactis, in 6. Malienço*  
*in d. l. 2. tit. 1. 6. lib. 5. Recop. glof. 5. n. 6. Gutier.*  
*lib. 3. practiq. 98. a. n. 7. ad. m. 2. q. 1. sup. 3. m. 1.*  
*22. 2. h. 7. §. Vlt. in terminos de via executiva Par-*  
*lad, lib. 2. quot. 3. p. cap. fin. §. r. num. 2. Anton.*  
*Gom. vbi proxime in fine, Feliciano de censibus,*  
*tom. 2. tit. 3. cap. 4. num. 13. Rodriguez, de exe-*  
*cutione, cap. 3. à num. 3. & seqq. Azueved. in l. 19.*  
*tit. 2. 1. lib. 4. Recop. num. 16. & 17. & melius in*  
*d. l. 2. tit. 1. 6. lib. 5. Recop. n. 30. & 31. ¶ Y auñq*  
 parece que estos Doctores hablan en instrumeto  
 que

que trayga aparejada execuciõ; como queda fundado supra, in principio huius allegationis, por la letra reconocida ay via executiua, no solo contra el acceptador, si no tambien contra aquel que la dio, demas que cõforme a derecho obra lo mismo la cedula reconocida, aũque se haga en favor de tercero, Azeu. in d. l. 2. num. 31. ibi: *Idque adeo verum est, ex textu nostro, quod ex tali promissione alteri facta per alterum, illi alteri competit ius executiuum si instrumentum gaurentigio, & publico, vel privato recognito, talis promissio est scripta.*

23 ¶ Lo segundo, y con que totalmẽte cessa la dicha oposicion, porque quãdo se le considerãra, como ha dicho, al dicho Simon de Fonseca, adhuc pudiera muy bien protestar la dicha lettral Scacia de comerc. §. 2. glos. 317. & glos. 7. á num. 49. & 50. Gaito de credito, dict. cap. 2. tit. 7. num. 2581. & consequenter con ello quedaria por parte legitima para poder cobrarla, Scacia, dict. §. 2. glos. 2. num. 76. ibi: *Restringe secundo, vt non procedat quando is cui est mādatum, vt soluat literas, acceptauit literas, & promissit eas soluere illi, qui est appositus solutioni, qui v̄ eas presentauit, quia tunc is poterit agere:* y limitando la contraria opinion, idem resoluit Gaito, vbi proximẽ num. 2582. ibi: *Et potestatis literis, dicitur adiectus effectus legitimus ad agendum contra debitorem cambis in foro eiusdem debitoris.*

24 ¶ Et hodie lex iure Regio, hoc est, magis indubitatum, & ex eo adiectus indistinctẽ poterit agere, vt ex Matienç. Ant. Gom. D. Greg. Lopez, Azeu. & alijs, tenet Ioan. Gutier. d. lib. 3. pract. quæst. 98. num. final, y aunque parece que se limitan en quanto a la mitad de la deuda, es la razon porque siempre que ay adiecto es fuerza q̄ la obligacion aya de ser a dos, pero quando no es mas que en fauor de vno aunque sea ausente, y otro estipule por el, a el solo se le adquiere la obligacion, y por ella podrá executar, y pedir en iuyzio, y se le adquiere no solo la accion vtil, si no la directa, optimẽ Anto. Gom. in loco vbi supra, & Azeu.

Azeu. in d. l. 2. tit. 16. lib. 5. Recopil. á num. 30. vsque ad 35. con que parece que se ha respõdido y satisfecho bastanteméte al dicho primero fundamento.

25 ¶ Minus etiam obstat la segunda oposicion de no auerse pedido y executado primero al dicho Andres Gomez de Auila, porque el que recibe vna letra en aceptádosele tiene dos obligados, asfi el que la vio, como el que la aceptò, y podrá pedir a el que quisiere, glos. in d. Authent. de fideiussoribus, §. fin. verbo, *Moderno*, ibi: *Dic ergo si argentarius habens meum argentum (& idem in numulario dico) det mihi alium argentarium sponso rem potero conuenire prius quem uolam;* Mastril. dict. decis. 221. num. 18. & 19. ibi: *Neque hodie in Regno super hoc amplius dubitatur stante consuetudine diurna inter mercatores, vt non obstante acceptatione non propterea fit liberatus principalis mandans, sed in facultate creditoris est contra quem uelit agere, uel contra scribentem, uel contra acceptantem,* Noguero, alleg. 16. num. 11. ibi. *Itaque quem uoluerit conuenire poterit ad restitutionem partite petite. neque tenetur se adstringere ad petendum potius ab uno quam ab altero, quia habet electionem* Marcus Ant. ad conueniendum utrumque, tam quia contractus ita confectus fuit, quam quia est iuri consensu, quod quando cedulano datur insolutum; sed pro soluento, remansit tam acceptans, quam scribens obligati ad solutionem.

26 ¶ Y aun parece conforme a derecho que primero se deue pedir a el dador de la letra, q no a el que la aceptò, por ser el el deudor principal, y el aceptante no mas que su fiador, y asfi su obligacion no vendrà a ser in subsidium, glos. in Authent. de fideiuss. §. fi. Salicer. in l. singularia, ff. si cert. petat. versic. *Secunda conclusio*, Vicent: de de Franch. decis. 303. num. 3. & ibi additio Ricci. ad mediũ; Additionator Nicola. Genuæ de scrip. priuar. tit. de literis cambij, quæ st. 6. versic. *Is qui accipit*, alios refert Mastril. decis. 121. nu. 4. ibi. *Et cum de iure communi mandatum de soluendo contentũ*

in literis cambij dicatur continere in se obligationem respectu mandantis, principalem naturalem; & ceterum respectu mandatarij; & eorum cuius literæ sunt directæ, dicatur accessoria, & tanquam fideiussores teneantur, multos congerit Paschal. dict. 1. part. cap. 8. nu. 71. ibi: Et licet acceptans teneatur tanquam fideiussor, non tamen liberatur ille, qui literas scripsit, sed tenetur tanquam principalis quousque eum effectum sit facta solutio, eleganter Ant. de Amara, dict. resolut. 47. n. 33. circa principium. ibi: Vterque remanet obligatus acceptans tanquam fideiussor; & in num. 35. ibi: Quia tunc acceptans remanet obligatus tanquam fideiussor ex acceptance; & consequenter scribens remanet semper obligatus tanquam principalis, & sic vterque quousque fuerint literæ satisfactæ, etiam acceptante decedente; datur regressus contra scribentem. Et nullis ex his relatis Gaill. de credito, cap. 2. tit. 7. nu. 2506. & 2544. y sin citar más que a Franchis, y a Fabio de Ana. in conf. 82. Dom. D. Ioan. del Castillo, libro 5. controuers. cap. 59. num. 28.

27 ¶ Y esto es tan cierto, que el poderle conuenir primero a el que aceptó la letra es por disposicion particular de derecho, y en favor del que dio su dinero, y aun de quien le recibe, porq̄ si no estuuiera en su voluntad el poder pedir primero a vno que a otro no hallara quic se le fiara, glos. celebris in dict. Authent. de fideiussoribus, §. fin. verbo, Modo, ibi: Vel pene casum, vt quia cambiosor meus alijs spendit pro me, poterit etiam prius communi iure medio, scilicet Codicis, vt dictū est; & hoc propter vtilitatem, &c. scilicet, vt facile quilibet apud eos deponat, & facit quod bene notabit Hippolyt. de Masillis, in tractatu de fideiussoribus, num. 8. & his non relatis eleganter Mastill. dict. decis. 9. a num. 5. ibi: Fabor enim via executiue non est respectu scribentis literas cambij, neque acceptantis; sed favore illius qui cambium dedit, vt dixit Decian. respons. 109. num. 13 lib. 2. & ideo considerari debet, tam contra scribentem, quam contra acceptantem, vt in puncto hanc opinionem tenuit Ferd. Bongior magnus Doct. in add. d. ritu, & refert

Refert in Regno servatum fuisse; & magis intermi-  
nis en caso de aver ya acceptacion, Novatio, dict.  
collect. 1. 26. n. 8. ibi: Si fuerint acceptate, & non com-  
plete, ob favorem liberi comertis, executionem paratam ha-  
beat contra scribentem.

28. ¶ Pero quando el dicho Simon de  
Fonseca tuviere obligacion de hazer alguna dili-  
gencia, huviere cumplido bastantemete cõ aver  
presentado la dicha letra; para que en llegando el  
plazo se le pagasse; pues conforme a la opiniõ de  
lõs que refiere Fontan. dict. decis. 1. 24. à nu. 18.  
& 19. nõ se puede bolver al dador hasta averse  
hecho esto; cõ lo qual y averla despues protesta-  
does lo mas corriente, y la opinion mas cierta y  
sin dũda que pudo bolver a cobrar su dinero de la  
persona que lo recibio (sin hazer contra el acep-  
tante otra ninguna diligencia) pues fuera grande  
rigor que despues de la ignoracia de aver vno fia-  
do por vn papel su dinero, en cõfiança de que era  
a bonado el que le recibio, Scacia de comert, §. 1.  
quart. 3. & 4. num. 13. ibi: Licet mercator dando pe-  
cunia in protitoris videatur prodigus, ne dicam stultus ta-  
men non est ita: si is à quo recipit literas sit solvendo; se le  
huviere de obligar a que peregrinata y liguiere  
vn pleyto contra el que la acepto; y que despues  
tuviere otro con el dador; gastando en ello mas  
de lo que la letra pudiera importar, notanter Ga-  
briel Pereir. dict. decis. 1. 26. num. 5. per totum;  
& præcipue in fine; ibi: Non enim compellendus est li-  
tem mouere, vel peregrinari; quia secare est antiqua actio  
actio contra mitrentem; d. l. si literam, C. de solut. sic ob-  
seruat filius, vt eo casu fiat protestatio; ET EA SOLA;  
procedatur exclusiue contra ipsum.

29. ¶ Rota Genuens. decis. 2. num. 37.  
& melius num. 41. vbi de generali consuetudine  
testatur, dem in decis. 6. num. 8. & in decis. 8. r. n.  
19. ibi: Acceptante literas cambij non solvente, facta que  
protestatione, licitum est presentatori literarum regredi  
nauersus scriptorem literam, Scacia; de comert. §. 2.  
glos. 5. a nom. 322. & 325. & expressius in §. 2.  
glos.

glos. 2. á num. 3. y en el 4. donde pone la forma q̄ se ha de tener para conuenir al dador.

30 ¶ Y esto mismo se prueua del capitulo del Consulado de que se vale la parte de Rodrigo Elers, pues por el no se requiere otra diligencia que la dicha protesta, aunque la letra esté aceptada por la persona en quien se dio, y el que no aya recurso contra el dador (por el dicho capitulo) si despues de quinze dias en que se deuio pagar la letra cobrate el acceptador sin auerfela protestado, no altera en ninguna manera lo susodicho, porque esto es por diferente causa, que tampoco perjudica a Simon de Fonseca, vt in puncto sequentidicemus.

31 ¶ Y aunque con lo que queda dicho pudieramos omitir el satisfacer en particular a las decisiones. 124. & 125. de Fótanela, y demas lugares, que se citaron por los Abogados de Rodrigo Elers a la vista deste pleyto, con todo para mayor euidéncia de la justicia de esta parte se responderá a ellas.

32 ¶ Las dichas decisiones 124. & 125. no son aplicables de ninguna suerte al caso presente, porque no hablan en los terminos del, si no en otro muy distinto, como fue el no auer querido pedir ni recibir el dinero de la letra la persona en cuyo fauor se auia aceptado aunque se le ofreció y depositó, vt patet ex proœmio, & facto, d. decis. 124. num. 1. ibi: *Emerat vnus quasdam merces ab alio, & illi dederas cambij directas cuidam tertio pro habendo pretio, qui tertius illas acceptauerat, & promiserat soluere, sed propter aliquod accidens, quod non declarabat non redibat creditor ad illum, qui literas acceptauerat pro habenda & recuperanda sua pecunia, sed ad priuuum suum debitorem emptorem mercium, & in decis. 125. num. 8. ibi: In isto casu tantum aberat, quod ille cui literæ dirigebantur nolisset acceptare literas, neque ordinem sibi datum adimplere, quod imo constabat plenè se eas acceptasse, & nunquã recusasse soluere, tal ter quod in scriptis interpellauerat creditorem quatenus pecunia n*  
*acci*



acciperet, & ob sui venientiam depositum de ea in publica tabula numularia fecerat.

33 ¶ Lo qual tiene muy diferente inspeccion, porque como emos dicho, el que recibe vna letra tiene obligacion a presentarla, y auendolo fecho si el que la aceptó la quisiere pagar, no avrá lugar el bolver contra el que se la dio, Gabr. Perei. d. decis. 126. num. 5. ad medium, ibi: *Et dominus incipit duos habere obligatos, mittentem, scilicet, & acceptantem, diuersimodè quia ab acceptante tenetur exigere intra tempus assignatum, & ipso volente soluere à primo non exigit, qui suæ promissioni satisfecerit dando literas, vt illo tempore soluerentur in ipsis expresso.*

34 ¶ Demas que los lugares en q̄ principalmente se funda Fontanela in d. decis. 125. num. 7. que son el texto in l. si mandauero, §. interdum, ff. mandati, Surd. d. cons. 22. num. 11. & Scacia de commert. §. 2. glos. 5. num. 255. hablã en celsion que el deudor hizo a su acreedor de lo que se le deuia, ex qua transferuntur actiones, quas quis habet, l. per diuersas, & l. ab Anastasio, C. mandati, l. Iulianus, ff. de petitione hæred. y se puede hazer etiam in inuitum, l. 1. & l. nec creditores, C. de nouat. l. nomen, C. quæ res pig. oblig. possunt, lo qual no procede en la daciõ de vna letra, assi por no auer delegaciõ, como queda fundado, & resoluit Scacia, d. §. 2. glos. 5. á nu. 315. como porque el que la acepta no viene a ser mas que vn mandatario de la persona que la dio, al qual no se le podrá obligar por el acreedor a que se la satisfaga, por no tener ni auer se le cedido cõtra el ningunas acciones, singulariter Scacia de commerc. §. 2. glos. 7. num. 5. ibi: *Tertia inspectio est nunquid Franciscus qui est creditor, seu eius mandatarius, qui est Seius, & qui dicitur adiectus solutioni possit agere contra mandatarium debitoris, vt acceptet & soluat literas, & concludo sine villo initio dubitandi, quod non quia mandatarius debitoris non est aliquo modo obligatus, & ideo au velit, vel nolit soluere pendet à mera eius voluntate.*

35 ¶ Et in indiuiduo loquens ipse Scacia,

E dict.

dict. §. 2. glos. 5. nu. 3 i 5. ad medium, ibi: Eadem ratione non est contractus cessionis, de cuius natura etiam esset, quod illa, cui diriguntur literae esset debitor scribentis literas, & adhuc requireretur expressio cessionis. Quare illae literae acceptatae à creditore sunt nudum mandatum iniunctum ei, cui diriguntur, ut soluat, & creditor acceptando illas literas facit officium nuntij, & hoc nunquam fuit dubitatum, & quotidie servatur in facto, idè non est insistendum.

36 ¶ Y si se replicare, que por la aceptación parece, que se induxo alguna obligación para que primero se aya de proceder contra el aceptante; como dexamos fundado supra n. és Marefc. Vicent. de Franch. D. Castillo, lo susodicho no se haze a otro fin que para que en llegando el tiempo de la paga se haga con puntualidad, pero no para induzir nueva obligación, ni cosa de tanto perjoyzio.

37 ¶ También se citaron a Cancerio en el tomo 1. cap. 2.º de campforibus, y a Antonino de Amato, d. resolut. 47. El primero, por todo el capitulo no habla palabra del punto, y question deste pleyto, y considerada toda la resolución del segundo tampoco disputó el caso presente, ni dize que se aya de pedir primero a el que aceptó la letra; sino antes lo que resuelve es en fauor desta parte, pues concluye no auer delegacion, y que el dador siépre queda obligado como principal, ut in locis supra citatis retulimus.

38 ¶ Tandem, lo que aora se opone contra las protestas que al dicho Andres Gomez de Auila se hizieron no tiene ninguna justificación, pues de los autos consta auerlele protestado dos vezes en su persona por vn escriuano, cuius fidei, & assertioni est standum, ex textu in l. properandum §. siquidè, C. de iudic. Fab. Instituta de act. §. quadrupli, num. 8. Menoch. de arbitr. caso 112. á num. 1. y mas en causa tan executiua y sumaria como es esta, in qua non debet attendi redargutio, ex l. satis aperte, C. ad l. Cornel. de falsis, ibi:

Salua

Salua exequutione criminis debitorem ad solutionem compelli oportere. Lancellor. de attentatis 2. part. cap. 12. limit. 13. num. 9. & 15. Scaccia de appellat. quest. 19. rem. 1. conclus. 5. num. 21. Marquez de commissiõ. 1. part. cap. 21. nu. 65. & duobus sequentibus.

39 ¶ Sed adhuc quando no la huuiera, no pidiendose oy mas que la deuda principal, y no los interesses, que es para lo que se haze, tampoco pudiera perjudicar, Gail de credit. cap. 2. titul. 2. num. 2492. ibi: *At si protestatio facta non fuerit, tunc creditor cambij perdit lucrum cambij, nec poterit petere nisi capitale, eo quia debitor cambij excusatur à mora ob non factum protestum, dum poterit dicere pecuniam debitam fuisse paratam in loco distincte solutionis.* Pero ni Rodrigo Elers, ni Andres Gomez de Auila podran alegar, ni valerse de aquesto, pues de sus alegaciones, y de las cartas presentadas se manifesta la mora en que los susodichos han estado, no tratado mas que de dilatar la paga de la dicha letra, teniendole en su poder los dichos 500 200. reales mas ha de diez y nueue meses, ex quo etiam in interesse condènari debuissent, ex Rota Genuens. decif. 30. num. 9.

PUNTO SEGUNDO.

40 ¶ Reconociendose la verdad de lo q̄ en el punto antecedente dexamos fundado, y los muchos fundamentos y decisiones que asisten a esta parte, pues de mas de los referidas son individuales, la 49. 50. y 51. que refiere Estalilio Pacifico al fin del tratado de Saluiano interdicto; ex alio capite, pretende Rodrigo Elers escusarse de la paga de la dicha letra, videlicet, por dezir que el dicho Simon de Fonseca estuuo en omision y mora por no auerla cobrado en casi ochenta dias que passaron despues de cumplido el termino de la dicha letra, ex textu in l. si per emptorem, & l. illud. ff. de pericul. & commod. rei vend. & l. filius fam. ff. ad Maced.

Sed

41 ¶ Sed nihilominus prædicta iura nõ  
obitabunt, porque demas que la l. si per emptorẽ,  
& l. illud, hablan en caso de venta, que es muy dis-  
tinto del que en vna dacion de letra se celebra, ve  
supra fundauimus, procedieran en caso que hu-  
uiera auido delegacion, que tampoco la huuo, ve  
plenè diximus, & in proposito tradunt Statil. Pa-  
cific. dict. decis. 49. num. 9. & decis. 50. nu. 3. ibi:  
Nec dicatur sterisset per Cermesculum, quominus pecunia  
post tempus Bellabitis datum ad soluendum exigeretur,  
quasi quod morahuiusmodi creditori nocere debeat, l. si per  
emptorem, l. illud, ff. de pericul. & commod. rri vendit.  
quonia in hoc posset sibi locum vindicare, vbi cumque const-  
taret delegationem fuisse factam, quo casu debet procedi  
doctrina Bart. in dict. l. singularia, num. 19. & in dictis  
terminis tenuit Rota coram R. P. D. Lancelloto in vna  
Bononiense pecuniaria, cuius copia datur, quam DD. sine  
difficultate in hac facti specie sequuti sunt, idè in decis.  
151. nu. 9. Y en todas que assi se determinò en  
la Rota, Marefcot. lib. 2. variar. cap. 11. num. 5.  
ibi; Et prædicta locum habent etiam interueniente mora,  
seu negligentia creditoris in exigendo, quia cessante dele-  
gatione creditor, qui litteras presentauit, non tenetur de ne-  
gligentia, nec potest ei imputari aliqua mora, vt fuit resolu-  
tum in dicta causa Bononiense pecuniaria, & in vna Ro-  
mana similiter pecuniaria 24. Nouembris 1595. coram  
Cardinale Milino. Et idem ait in num. 8. cum mulla  
decisionibus, Alex. Ludouic. dict. decis. 217.  
num. 7. ibi; Non obstat quod dicitur de mora, & negli-  
gentia Nicolinarum, quia vltra quod tunc de muna noceret  
quando esset inducta delegatio, vt fuit dictum in illa vne  
ta litterarum cambij. Et ibi Oliuerius Beltraminus  
eius Additionator, refiere otras muchas deciones  
de la Rota, Gabriel Pereyra dict. decis. 126. nu. 3.  
Dom. D. Ioan. del Castillo dict. lib. 5. controuer.  
cap. 77. columna. 4. vbi pulchram Farinac. decis.  
refert.

42 ¶ O quando en el dicho tiempo hu-  
uiera quebrado el acetador sin auerse cobrado la  
letra por omision del que la presentò, Scaccia de  
com-

11  
commert. dict. §. 2. glos. 5. num. 325. vers. Secus,  
ibi: Secus si non fuerit decoctus, quia tunc si finita dilatio-  
ne adhuc non soluerit, poterit habere regressum contra eum  
qui litteras scripsit, que es el caso en que tambien ha  
blan las dichas decisiones 49. & 50. que refiere  
Estatilio Pacifico, y en que dispone el capitulo de  
el Consulado; y asi no se ha de estender a otro di-  
ferente, y en que no corre la misma razon, l. lega-  
ta inutiliter, ff. de leg. 1. l. fin. circa medium, C. de  
Præposit. agend. in rebus, lib. 10. Surd. conf. 462.  
num. 16.

43 ¶ Y hablando en terminos de estatu-  
to de Consulado Estatil. Pacific. dict. decis. 50. in  
princip. ibi: *Fuit resolutum circumscriptis ijs, que ex de-  
creto Consulum Venetianorum, ac impedimento pestis affe-  
rebatur in medio, decoctionem huiusmodi cedere damno  
ipsius Buschi, nam licet litteræ cambij inundinas Abiani  
Vinerato data fuerint per Cesmesculum, cui solutio fa-  
cie idæ erat, præsentatæ, & à Bellauitis acceptatæ, nihilo-  
minus ex hoc solo Buscus, qui litteras scripsit, non fuit libe-  
ratus, sed remansit obligatus.*

44 ¶ Et quod magis est, que aun en ca-  
so de decoccion es muy dudoso que la negligencia  
y mora per judique al acreedor, pues no siendo  
muy grande, han resuelto alguno lo contrario,  
y siendolo, lo dexan al dignissimo arbitrio  
de V. S. vt benè Fontanell. dict. decis. 124. á nu-  
mero 17.

45 ¶ Pero quando no solo no ha que-  
brado Andres Gomez de Auila, si no antes se ha  
alegado en las peticiones de Rodrigo Elers, que  
se han presentado en esta Corte, el estar toda via  
el susodicho en su credito, no alcãçamos por dõ-  
de le pueda perjudicar a Simon de Fonseca la di-  
cha dilacion, que ordinariamente se concede en  
favor de los obligados, y para que con mayor co-  
modidad puedan satisfazer y pagar a sus acree-  
dotes, l. quod in diem, ff. de solut. Gaill. de credit.  
lib. 4. tit. 10. quæst. 10. num. 164. Gabr. Pereir.  
dict.

dict. decif. 126. num. 3. in fin. ibi: *Quia respondet ur,*  
*quod illa dilatio fit spe future numerationis, & in fauore*  
*primi, & vltimi debitois, quibus illa inducie conceduntur,*  
*vt facilius soluant, ergo ex illa simplici dilatione non*  
*intendit dominus primum liberare, si secundus non soluat.*

46 ¶ La l. filiusfam. ff. ad Maced. habla  
en diferentissimo caso, y se pudiera aplicar quã  
do oy fuera el pleyto con Andres Gomez, y la  
acceptacion no estuiera in scriptis en la letra, pa  
ra que le dañara el no auer reclamado luego que  
ante el se presentó, ò quando Simon de Fonseca  
le huiera entregado la letra a Andres Gomez de  
Auila, y no retenido sela, como lo hizo, para po  
derla despues cobrar, y protestarla, vt bené dis  
tinguit Salicet. in eadem l. à num. 1. Vicent. de  
Franch. dict. decif. 303. num. 2. ibi: *Et dixit hoc*  
*procedere, vel cum literæ cambij sunt à missæ pænes ac*  
*ceptantem, vel quod sint ritent pænes presentantem, quia*  
*hec retentio facta fuit pro eius maiori cautela, & benefi*  
*cio, vnde non debet in eius odio retorqueri, num. 4. ibi:*  
*Dicebatur pro parte Francisci, quod ips. conueniebat cum*  
*Saliceto, quando literæ cambij fuissent per eum retentæ,*  
*sed quia erant restituta presentanti, dicebat opinionem*  
*prædictam in hoc noe esse veram, quia eam fundat in d. l.*  
*si filius, quæ non procedit non retentis literis, neque in alio*  
*casu, quem in quo loquitur. Con lo qual queda bas*  
*tantemente iatisfecho a todo lo que por patte*  
*de Rodrigo de Elers se ha considerado, y no auie*  
*do como no ay cosa de nueuo en esta instancia, ef*  
*peramos se ha de confirmar la sentencia de vista,*  
*meudédo pague esta parte dicha cántidad, y en la*  
*cõformidad, y como lo tiene pedido en los autos,*  
*se deve mãdar que la parte sca condenado en los*  
*reditos del dicho dinero, desde el tiẽpo que lo ha*  
*tenido, a ocho por ciento, como su Magestad lo*  
*ordenó. Salua in omnibus, &c.*

Licenciado don Diego  
aldonado de Leon.