



IESVS, MARIA, IOSEF.

I N

PROCESSV
IVRISFIRMÆ IOAN-
NIS DE POYET, ET
ALIORVM.

*Ver. m.
na. 12 y*

SOBRE QVE NO PROCEDE
la reuocacion que se insta.

RESPONDESE ALAS DVDAS, Y AL PA-
pel contrario que se ha comunicado.



VIENDO el Señor Oficial Eclesiastico de este Arçobispado, condenado a los firmantes, conuenidos por el Señor Don Miguel Antonio Francès de Vrrutigoyti, a que pagassen ciertas cantidades de las contenidas en vnas cartas de encomienda; de la qual pronúciacion se interpuso apelacion legitima; y auiendo procedido el Iuez a quo ad vltiora hasta promulgar cen-
A su-

2
suras, se le requirió las anulasse, ò reuocasse, constando que por la misma deuda, y acrehedor estaua preso vno de los Correos obligados; y de la tacia ruidad del Iuez, auiendo sido antes tres vezes requerido, se apelò por mi parte de nueuo con estos meritos; y con ellos pidiò vna firme pendiente appellatione, y despues de auer informado, y escrito largamente V. S. I. con maduro acuerdo, y su acostumbrado examen concediò el decreto.

Pide se reuocar a instancia del dicho Señor Arcediano Francès, y parece que procede su confirmacion, sin embargo de las dudas que se ha seruido comunicar el Consejo, que son las siguientes.

DVBIVM PRIMVM.

ET si regulariter iudicium ex se priuilegiatum, & sui natura inappellabile, aut executiuum, aliquando ex modo illud proponendi, & prosequendi efficiatur appellabile; tamen quod obseruatum fuit in obligatione executionis firmantium (ut ex copia manifestata resultat) fuit summarium, & conforme stylo Tribunalis Ecclesiastici, qui inconcussa in eo obseruatur in comanda instrumento exequendo, ut ex Constitutione Synodali sub titul. processo summario de qualquiere escritura guarentigia, fol. 162. apparet, quare processus Coram Ecclesiastico actitatus, executiuus, & non ordinarius esse videtur.

SOLVTIO.

REconoce se en el papel contrarario pagina 4. que se procediò en el Tribunal Ecclesiastico, inchoando el pro-

processo con citacion , esperando de gracia , dando demanda haziendo fe de la escritura, esperando que el cõuenido dè razones, contradiziendo los documẽtos exhibidos, y los testigos que se producen , concediendo terminos, dilaciones, prorrogaciones, &c.

Suponiendo este modo de proceder, es llano con firme derecho que el juicio ni le processo, no se podrà dezir executiuo, exactè *Azuedo in l. 1. num. 14. tit. 21. lib. 4.* de manera que el dar copia, rescribir contradiciendo prueuas, y testigos, implica manifestamente con la via, y modo de proceder executiuo, ideo enim dicitur instrumentum priuilegiatum, sine examine fore exequendum quia in se continet sententiã, & rem manifestam ac notoriam, *Bartul. in l. 1. col. 2. vers. venio ad questionem, ff. de noui operis nuntiatione, Ioannes Baptista Asin in prax. iuditor. §. 1. num. 6. & 7. Grat. conf. 30. nu. 2. cap. licet causam, vbi Decius num. 104. extra de probationibus, Peregrinus de iure Fisci lib. 3. tit. 19. nu. 5. Ioannes Baptista in tractatu de facti scient. & ignorant. inspect. 2. 9. num. 9. Menochius consil. 715. num. 15. Ruinus consil. 149 num. 41. D. R. Sesse de inhibition. cap. 2. §. 3. num. 3. ibi: Ordinarium dicitur illud ius, seu iuditiũ per quod proceditur via, vt dicitur ordinaria, & plena ria, vocato scilicet, & citato reo, oblata petitione in forma recte cõcludente ; lite contestata ; Este es puntual el modo con que se instruyò el processo.*

Y aunque el instrumento sea guarentigio, y priuilegiado, via ordinaria prius intentata, executiuæ pro codẽ competenti sibi preiudicat creditor. *l. de pupillo. §. neminisse, ff. de noui operis nuntiationi, l. si minor vigint. ann. cui fideicom. ff. de minorib. Mandel. de alb. consil. 760. nu. 7. vol. 4. Negusant. de pignorib. part. 4. num. 25.*

Sur-

Surd. decis. 92. num. fin. Burgos de Paz consil. 39. num. 7. Ruinus consil. 122. num. 12. Valascus consultat. 88. n. 9. Bald. in l. 2. nu. 29. C. de Seruitutib. Gutierrez practicar. lib. 3. quest. 39. num. 3. Caualcanus decis. 1. num. 16. Maranta inter consilia gramatici consil. 95. à num. 13. Bolognet. in l. eden. num. 13. C. locati. Velazquez de Auendaño ad l. 45. Tauri gloss. 7. nu. 8. Et ita decisum in Curia Domini Iustitia Aragonum, anno 1558. refert. Portoles in verbo mercator num. 25. lo qual procede en la comanda, sin embargo de la clausula de variacion de juyzio, porque cō ella no se puede perjudicar la autoridad del Iuez, qui semel in cognitione partes posuit, D. R. Monter decis. 22. num. 14. ibi: Non etiam obstat argumentum illud (quod in Regno maxime premere videtur) Et in quo verba instrumenti rigorosam variationem iudicij permissa expenduntur, nam verba illa civili modo intelligi debent, l. si cui de seruitutibus, tit. general. ita ut procedunt secluso preiudicio tertij iudicis scilicet, de cuius honore, & dignitate in conseruanda iudiciorum autoritate agitur, ut in proprijs fere terminis Beroius respondit consil. 21. num. 10. vol. 3. Et inferius nu. 21. dize: Contumeliam facere iudici, qui relicto eo ad alterum vadit iungendus Fontanella decis. 252. n. 22. Et sequentibus.

Y para escusar a los acreedores de este inconueniente, y perjuizio quando quieren ayudarse de algun instrumento que trae consigo execucion priuilegiada, aconfesja dos cautelas con la autoridad de Bartulo, Auendaño, y Parladoro, Iuan de Heuia Bolanes in Curia Philipica 2. p. S. 3. num. 8. para que no se inchoe por la liquidaciō via Ordinaria el processo, reconociendo que de esta ma-

nera no seria executiuo , y que la apelacion tendria los dos efectos , no obstante que la sentencia se fundasse en instrumento priuilegiado.

Lo mismo aduertte *Carlenal de iudicijs lib. 1. tit. 3. disputa 3. num. 44. 45. § sequentibus*; y en terminos de letras Apostolicas, quæ paratam habent executionē, dize que si el juizio es ordinario , apellationi est deferendum.

De lo dicho parece , que resulta la satisfacion al dubio, en quanto supone que el processo que pendió en el Oficialado contra los firmantes, no fue Ciuil Ordinario, sino sumario executiuo; Ni obsta la Constitucion Sinodal, que a la letra se expende en la pagina 18. de la alegacion contraria; Porque se respondé, que con ella se puede inobar el estilo introduzido en el Tribunal Eclesiastico a perjuizio de los Eclesiasticos, pero no de los laycos que no se citan, comparecen, ni asisten en Sinodo ; y que dicha Constitucion solo habla con las personas Eclesiasticas, parece cierto; porque no es negable , que quando vna comanda ha de tener execucion priuilegiada se procede por apellido, pero inter laicos via ordinaria, como atesta *Izquierdo* en el estilo, y methodo de proceder en el Oficialado de Zaragoza ; *tit. del processo sumario de Comanda, fol. 19. ibi: Aduertase que en Aragon de las cartas de encòmienda por las clausulas de ellas, algunas vezes se procede apellidando de ellas de palabra, ò por escrito (esto es contra Eclesiasticos , que contra legos no se procede por via de apellido , sino. VIA ORDINARIA)* con esta distincion procede, y se ha de entender la dicha Constitucion Sinodal ; y aunque en la pagina 3. de la alegacion que escriuì sobre esta firma, citè esta autoridad, no hallo que en el papel contrario se

dè satisfacion à ellas; y por aora omito el responder a varias doctrinas que se alegan, fundando que en la Curia Ecclesiastica las cartas de encomienda han de tener execucion priuilegiada, porq̃ no me opongo a esse asunto, sino que lo limito con la distincion sobredicha.

DVBIVM SECVNDVM.

PRæterea quamvis appellatio à sententia declaratoria censurarum interposita utrumque effectum fateremur habere, ita, ut interim appellans non deberet vitari, aut publicari. Hoc fallere videtur in declaratione incursum censurarum contra obligatũ in scriptura priuilegiatã, quia si ab executione non potest appellari, nec à declaratione incursum censurarum (qua pars est illius) appellatio suspensua admitenda videtur.

SOLVTIO.

FVnda su intencion el dubio en dezir, que la apelacion interpuesta de la sententia declaratoria de censuras generalmente suspende, pero que essa regla fallit quando se promulga contra el obligado in forma Camere, siue in instrumento guarentigio, *ex latè adductis à Salgado de proteſt. Reg. part. 2. cap. 3. à nu. 12. § cap. 5. à num. 39. § 4. part. cap. 6. à num. 68.*

A esta dificultad se responde: Lo primero, que aunque Salgado, y los DD. que cumula vbi supra, son de parecer, que la apelacion à declaratione censurarum, no suspende en los sobredichos casos; la contraria opinion tambien se halla apoyada en derecho, prout videre est apud eundem, Salgado dict. p. 4. cap. 5. num. 67. ibi: *Hinc non*
inu-

inutiliter queri potest à declaratoria sententia incur-
sus censurarum, lata pro *CVIVSCUMQUE REI*
IVDICAT & executione, appellationi interiecta nõ
defferens executor an vim facere, declarabitur. Et
vim fieri hanc licitam reputans appellationem fir-
mat Camilus Plaubius in tractat. de pension. Epif-
copor. à num. 22. fol. 534. tom. 5. tractatu novorum,
& facit pro eo quod late supra dixi lib. cap. 5. num.
33. quod licet ab excommunicatione non licet appella-
re, tamen a declaratoria, aliquem in eam incidisse
permititur quod utrumque effectum. Y así aunque
sigan la contraria mayor numero de Autores, como
aya opinion prouable de que la apelacion suspen-
de in dubio deferendum est, Scacia cum pluribus de
appellationib. quest. 17. ampliat. 17. à num. 60. idem Sal-
gado de protect. Reg. p. 1. cap. 2. S. 3. à num. 26. & praci-
pue num. 31.

Y alo que se pondera en el papel contrario pag. 6. di-
ziendo, que las cartas de encomienda tienen execucion
priuilegiada, y que se procede a capcion en fuerza dellas,
aunque el juicio que se intentò sea ciuil ordinario, ci-
tando en prueua de esto a *Cuenca in scholys ad comãd.*
clausul. 36. n. 126. Se responde, que en el dicho numero,
ni en los siguientes no se trata de esse punto, sino de la
remission in causis ciuilibus criminaliter intentatis: An-
tes bien procede lo contrario, porque si el acreedor con
instrumento guarentigio agie via ordinaria, no tiene
execucion priuilegiada la sententia prout de iure testa-
tur, *Gutierrez, lib. 3. practicar. quest. 39.* y en Aragón
està comunmente recibido, y lo pronunciò así la Real
Audiencia, pocos años ha, *In processu Comitiss de Sasta-
go, super ciuili,* declarandò que la sententia dada en fuer-

ça de vn censal (que no puede ser mas priuilegiada la comanda) se deuia suspender por la apelacion , atento a que el processo era ciuil ordinario. Y en terminos de censales, dize Portoles absolutamente, que en la Curia Eclesiastica, nunca tienen execucion priuilegiada las sentencias, que se dan en fuerza de ellas.

Demàs que en nuestro caso, estamos fuera de la question, porque aunque fuesse inconcusa la regla de que nõ datur appellatio suspensiuà à declaratione censurarum resultante ex sententia prolata contra debitorem propter instrumentum guarentigiũ, esso procede, y ha lugar quãdo fuit legitimus, & canonicus ordo a Iudice proferente obseruatus, secus autem quando nulliter processit Sacri Concilij Tridentini formam præscriptam negligens, *Marta de iurisdiction. part. 3. cap. 14. à num. 15. ¶ intra latius probabitur*, y no auiedo interpuesto recurso con meritos de la sobredicha nulidad, appellationi est deferendum, *Cenedo in collectaneis part. 3. collectan. 19. pluribus ibidẽ relatis Couarrubias practicarum question. cap. 24. num. 6. vers. tandem Carroccius de exceptionib. except. 47. à num. 1. Portoles in verbo exceptio. num. 108.* A lo que se replica en el papel contrario, diziendo, que el Procurador de mi parte aprouò post sententiam, para asignar bienes. Ya respondi latamente in prima allegatione, pag. 4. ¶ 5.

DVBIVM TERTIVM:

ET quando iudicium non fuisse executiuum cum Ecclesiasticus processerit ad declarationem censurarum in contumaciam non assignandi bona libera, ¶ expedita ad effectum sententia consequendum merito

9

appellationem affirmantibus interpositam, utrumque effectum tam suspensivum, quam devolutivum habere non videtur, cum contumax etiam in iudicio Ordinario, nisi contumacia purgata, non veniat audiendus.

DVBIVM QVARTVM.

Nec predictis obstare videtur Conciliaris dispositio sess. 25. de reformatio. cap. 3. precipiens in causis iudicialibus ad Forum Ecclesiasticum quomodolibet pertinentibus, non posse ad censuras perveniri, nisi per captionem pignorum, personarumque distractionem transitus fiat, quia eodem Tridentino decreto, stabilitum reperitur, nefas esse seculari Magistratui, prohibere Ecclesiastico iudici, ne quem excommunicet, aut lata sententiam reuocet sub pretextu, quod in eo contenta non sint observata.

SOLV TIO.

POr diferente medio de lo que hasta aqui se ha discurredo fundan estas dudas la dificultad, abstrayendo si es apelable la censura quando adhæret privilegiato instrumento, y aora dizen, que quid sit de superioribus; aũ que (sine veri præiudicio) el processo en que fueron condenados los firmantes aya sido civil ordinario; pero que por la contumacia de no aver assignado bienes suficientes, y expeditos para conseguir el efecto de la sentencias las censuras, parece que proceden, y que la apelacion no tiene entrambos efectos.

Para satisfacion de estas dudas, supongo, q̄ no se puede considerar contempto, ni contumacia vera, ò ficta, sino quando adesse debuit obedientia, l. contumacia. S. cõ

rumaces, ff. de re iudicata, l. non videtur, ff. de iudicijs, Oldradus conf. 301. in principio.

En nuestro caso, si el processo fuesse ciuil ordinario, como supone la duda tercera (sin perjuizio de la verdad) bien llano es, que auiendo interpuesto apelaciõ los firmantes de la sentencia en que fueron condenados no tenian obligacion de pagar pendiente appellatione cui defertur, *Marquesan. de commissiõibus, part. 2. de cõmis. appellat. cap. 1. à num. 7. Rebusf. de sententia exequend. Gloss. 1. Maranta de ordin. iudicior. tit. de appellat. 6. part. num. 267. Casar Contardus, in l. vnica, C. de momentan. limit. 27. à num. 1.* Y por consiguiente no se puede dezir verdadero cõtumaz el que no tiene obligacion de obedecer, *Barthol. in l. vbi pactum, C. de trãsactionibus, col. final. Alexander conf. 164. lib. 7. Paulus de Castro cõf. 342. lib. col. 2. Socin. regul. 35. vers. Contumax fictus.*

Demas, Señor, que para satisfacer del todo este dubio se ha de aduertir, que en nuestro caso ay dos apelaciones: La primera de la sentencia en que fueron condenados los reos: La segunda, de no auer reuocado las censuras, constandole al Iuez Eclesiastico legitimamente, que a instancia del Señor Arcediano de Zaragoza acrehedor, estauã pendientes varios processos de execucion, y apprehension, en que se contenian bienes muy quantiosos. Y assimismo se exhibieron letras narratiuas de vn apellido executorio capcionario prouiedo en fuerça de las mismas comandas a instancia del proprio acrehedor, constando, que por lo sobredicho estaua preso, y detenido Pedro Miranda en las carceles comunes de la present Ciudad.

Siendo esto assi, etiam q̄ no procediera la primera ape-

la-

lacion, sin embargo de lo q̄ se ha fundado; la segunda, como puede dexar de ser legitima, y tener el efecto suspensiuo, por lo q̄ dispone el *Santo Concilio de Trento*, *sess. 25. de reformat. cap. 3. y nouissima Constitucion Sinodal* 111. 27. Respeto de que los Iuezes Eclesiasticos por deudas ciuiles no puedan fulminar censuras contra los deudores, sino en subsidio de no poder passar por la execucion real, y personal.

En nuestro caso, no solo auia posibilidad de executar en los bienes, y en las personas de los obligados, sino que actualmente estauan executadas sus haziendas en varios procesos, como le constò al Iuez à quo; y aun que no le huiera constado, y el processo fuera executiuo para reputar por contumaces a los condenados, no solo era preciso que estos dexassen de pagar, passandose los terminos, y gracias que se suelen conceder, sino que precisamente deuia aueriguar, y prouar que no auia bienes de los obligados para hazer la execucion, *Barbosa de iure Ecclesiast. lib. 1. cap. 39. nu. 76. ibi: Et hodie cessat difficultas, quia Concilium Tridentinum allegatum. l. 3. disponit, ut ubi exequutio realis vel personalis fieri poterit, Iudices Ecclesiastici abstineat à censuris, nihil per d. cap. 3. noui tribuitur Episcopis, sed tantum mutatur ordo procedendi, ut primo ad realem, vel personalem exequutionem per proprios executores, VEL ADHIBITO BRACHIO SÆCVLARI postremo ad censuras Ecclesiasticas in iuris. subsidium procedere debeant, ita ut excommunicatio non nisi in subsidium sit proferenda, y remata el numero con estas palabras: Et ita in subsidium oportet proferre excommunicationem, ut necessarium sit constare ex actis, realem, vel personalem executionem fieri non potuisse, admi-*
nus.

nus per Nuntij relationem, ut declarauit Sacra Congregatio Illustrissimor. Interpret. Concilij Tridentini super cap. 3. Luego auriendole constado al Iuez Eclesiastico por las letras narratiuas de la Real Audiencia, que ya estauan executados los bienes de los obligados antes que los condanasse a pagar por su sentencia, deuia reuocar, ò anular las censuras.

Y esto aunque fuesse assi (sine veri præiudicio) que en Aragon los Iuezes Eclesiasticos no tienen poder para prender, ni executar los laicos (de que se tratarâ ex professo en la vltima duda) porque el Concilio, y los DD. que escriuen sobre dicho capitulo, vniformemente dicen, que à censuris est abstinendum, como documque costiterit executionem realem, vel personalē fieri posse propter debitum; y assi basta que el Iuez Secular execute por vna deuda, para que al mismo tiempo el Eclesiastico suspenda las censuras (etiamque pudiesse en Aragon empezar por ellas, quod expressè negatur, & infra probabimus.) La razon es manifesta, porque el fin del Concilio es, que los acreedores cobren sin abusar de este remedio, y para abstenerse del, dice que basta qualquiere execucion; y supuesto que con ella se ha de cobrar la deuda, poco importa que se haga por el Iuez laico, pues se consigue el fin, y es justissimo que no se abuse de remedio tan pernicioso, que es el vltimo cuchillo de la Iglesia, y no puede auer mayor pena en lo espiritual, razon con que motiua *Barbosa vbi supra d. num. 77. ibi: Cum nulla maior pœna repperiatur in Ecclesia dum spiritualia tractat quam pœna excommunicationis, cap. corripiantur 24. quest. 3. hoc censurarū grauissimum omnium pondus considerant, & non nisi ex grauissima causa adhibendum tradiderunt San-*

Et Gregor. Nazianzenus, & Chrysoftomus, sed cuncta prius experienda esse remedia, quam membrum sectione à cæteris diuellatur, relati per Cardinal Baron. tom. 1. fol. 451. vers. hic etiam gravissimum, &c.

De que se infiere, que quando la primera apelacion no fuere legitima: La segunda suspende, *contumacia enim in vno actu non præiudicat in sequentibus*, cap. 2. cum ibi notatis de dolo, & contumat. lib. 6. Caldas consil. 204. aliàs 8. de re iudicata in princip. vers. in rãtum, & Fasson in l. si prius. ff. de noui operis nuntiatione: Ultra de que no pudo el Iuez Eclesiastico reputar por contumazes a los que actualmente estauan executados en sus bienes por las mismas cartas de encomienda; antes bien desde el punto que le constò legitimamente, hizo fuerza en no desirir a la apelacion de las censuras, faltando a la forma prescrita por el Santo Concilio de Trento, y procediendo nulliter, *Felinus in cap. cum accessissent num. 8. de constitutionib.*

Hasta aqui se ha discurredo sobre el punto de la execucion real; entrèmos aora en la personal: Pedro Miranda, vno de los Correos obligados estaua preso por la misma deuda, y acrehedor, como le costò al Iuez; luego no pudo por essa causa descomulgatle cõ pretexto de cõtumaz, etiam que no huiera comparecido, ni por si, ni por su Procurador, *optime Guazinus de defensione reorũ, defens. 4. cap. 1. num. 17. ibi: Quintum priuilegium est, ut carceratus in vno loco non possit arctari ad comparendum in alio loco, ut de communi, Obseru. testatur, Iulius Clarus in quest. 34. num. 6. & hanc afirmat esse tutiorem, & benigniorem opinionem, Modern. Roman. consil. 17. num. 12. Nec carcerato currit dilatio, Baiardus quest. 94. num. 9. prosiue el num. 18. diziendo* *Et*

adeo hoc verum est, ut nec etiam teneatur comparere per Procuratorem, neque opponere exceptionem carcerationis, ut testatur Iulius Clarus in dict. quest. 34. num. 6. verſ. quinimo, ubi refert, quod ſenatus, conſtituto de ipſa carceratione admittere ipſum condemnatum ad nouas deſenſiones ſolet; imo Farinacius conſil. 82. in fine poſt alios quos allegat firmat, ut ſententia lata contra carceratam, ſit ipſo iure nulla, & in conſil. 17. num. 13. dicit procedere, ſiue iuſtè fuerit, ſiue iniuſte carceratus. Y nunca podrá mejor verificarse nula la ſentencia q̄ en nueſtro caſo, por quanto ſe deſcomulga por deuda ciuil, al que por ella eſtà en la Carcel: No auiendo cauſa ſobre que pueda caer la deſcomunion, ſupueſto que eſtando executado en la perſona el deudor, tiene el miſmo priuilegio por el Santo Concilio de Trento para no ſer cenſurado, como ſi actualmente pagaffe la deuda, executandole el Ecleſiaſtico en ſus bienes, dict. cap. 3. ſeſſ. 25.

Ex his omnibus, reſulta la ſatiſfacion a Salgado, y otras dotrinas de varios DD. que ſe citan en la alegacion contraria, desde la pag. 3. diziendo que el verdadero contumaz, puede ſer deſcomulgado, y que la apelacion no ſuspende; pero como en nueſtro caſo por eſtar executados en los bienes, y en las perſonas los firmantes, no fueron contumaces, ni verdaderos, ni fictos, antes bien ſe procediò nuliter, contrauieniendo expreſſamente al Santo Concilio de Trento; ideo appellationi eſt deferendum.

Menos obſta lo que ſe pondera ex aduerſo, en la pag. 37. diziendo, que quando la execucion perſonal fuera juſta, reſpeto de no cenſurar a Pedro Miranda, pero que no puede participarse a Iuan de Poyet, y Pedro Artigola ſus

sus Correos, y que afsi el decreto de la firma como individuo deuia reuocarse, *Sesse de inhibitionibus, cap. 5. §. 9. num. 10. & decis. 300. num. 5. Suelues consil. 21. num. 16. in 1. semicentur.*

Porque se responde, como yo ponderè en la pagina 10. de la primera alegacion, quando ay muchos correos de vna obligacion, hallándose el vno executado realiter, aut personaliter, todos gozan el mismo priuilegio que el executado, y contra ningun correo se puede proceder à censuras *Belarminus in suis declarationib. d. sess. 25. d. cap. 3. vers. item si duo sint obligati, Galet. in Margarita casuum conscientia verb. censura 2. Barbosa in d. caput 8. concilij nu. 19. Marta de iurisdic. part. 3. cap. 14. nu. 15. ibi: Dispositio Sacrosanctum Concilium Tridentinum sess. 25. cap. 3. ut excommunicationes pro causa pecuniaria nisi in subsidium non relaxentur. Quid si duo essent insolidum principaliter obligati in forma Camere Apostolica, & iudicium fuerit ciuilitè intentatum, an, & contra alterum contra quem nulla executio fieri potest, excommunicatio ferri possit, verba Concilij fieri prohibent, quæ sunt, ferantur censuræ quandoque executio realis, vel personalis fieri potest, verbum QVANDOCVMQVE est vniuersalis, quod comprehendit omne tempus, & omnes casus, & per consequens, etiam quando contra alterum æquè principaliter executio fieri potest. Cita a Socino, y Tiraquelo, y prosigue: Ergo dicendum est, quod prius procedi debeat contra correos obligatos, si eorum, vel bonorum copia haberi possit, quam deueniendum sit ad fulminationem censurarum, contra eum, contra quem realis, vel personalis executio fieri non potest. Hæc de entender Salgado quando habla de la contumacia, de
pro-*

profect. Reg. 4. p. cap. 5. à num. 68. conforme a esta dotrina de Marta, a quien se refiere, y no parece puede ser mas en terminos en nuestro caso, como tambien para la satisfacion de las dos primeras dudas.

En el num. 18. hablando de los correos, concluye diciendo: *Supposito, quod duo in solidum sint obligati in forma Camera pro eodem debito, & quod contra unum tantum possit deueniri ad executionem realem, vel personalem: an contra alterum, contra quem executio realis, vel personalis fieri non potest ad instantiam creditoris, possint in subsidium ferri censura. Congregatio Concilij respondit non posse, nam sicut quãdo sunt duo rei principales in solidum obligati, non potest agi contra possessores bonorum, nisi prius, facta discussione contra ambos obligatos, ad Bartol. in l. quoties, C. quo quisque ordine conueniri. debe. Iasson in §. si quis, num. 82. instit. de actionibus, Roncbegall. in l. nos, num. 63. ff. de duobus reis: Ita dicendum est de censuris, ut ad eas ante discussionem contra ambos deueniri non potest excommunicatio igitur contra ius lata nulla est.*

Y a lo que se replica en la dicha pag. 37. diciendo, que sino se pudiesse proceder por censuras contra vn correo, estando el otro realiter, ò personaliter executado, la clausula de la variacion en la comãda seria inutil, *ad traddita per Cuenca clausul. 38.* Se responde facilissimamente, diciendo, que por razõ de dicha clausula se puede variar la tela del processo, y iuizio inuentariando, aprehendiendo, ò executando, por que las partes contrahen, sugertandose a Iuez competete; pero no esta en su mano, por la clausula de variar, dar jurisdiccio a los Iuezes Eclesiasticos, para q̄ sin passar por la real, ò personal executio promulguen cẽsuras, contra lo que expressamente dispo

ne el Santo Concilio de Trento. Y assi es llano, q̄ no pueden los Iuezes Eclesiasticos, so color, y pretexto de contumacia, estando, ò pudiendo estar los deudores real, ò personalmente executados, proferir censuras contra ellos, porque si esso les fuesse permitido, per indirectum se opondrian ex diametro, a lo que el Concilio manda, (vt in præsentiarum) y sin hazer caso de la real, ò personal execucion, reputando a los condenados por contumazes procederian contra ellos a censuras, siempre que les pareciesse, quod non est ferendum. Y en prueua de esto es puntualissima (& forsan singularis) la doctrina de *Portoles, in verbo Fractor, num. 29.* ibi: *Præterea eidem decissioni accedit, quod dici solet; quod si quis obtineat priuilegium, & inhibitionem, ne excommunicari possit, is etiam indirectè excommunicari nequit, & quod ideo, si ordinarius excommunicauerit subditos eiusdem ordinarij eis præcipiendo, ne cum tali priuilegiato loquantur, ne ve ei aliquo modo in necessarijs inseruiant, vel victualia præbeant, quia id in odium ipsius priuilegiatam inhibitionem obtinentis, fecisse censetur, & quia per talem modum indirectum mens inhibitionis violata censetur, licet verba præcissa inhibitionis seruata fuerint: talis ordinarius, vt violator inhibitionis summi Pontificis seuerè castigari debet, vt ita in terminis decidit pulcher textus in cap. quanto, quod est 26. & ibi glossa in verbo sola verba: & ibi etiam Innocent. Ancharran. Zabarel. Butr. & alij, maxime Panormitan. num. 1. 2. & 3. plura in proposito referunt de priuilegijs; non enim licet verba inhibitionis obseruando, indirectè contra mentem ipsius inhibitionis quoquomodo attentare:* Y assi por obligaciones pecuniaras no es licito a los Iuezes Eclesiasticos reputar por

contumazes a los obligados , procediendo a censuras; fino es en Subsidio, y constandoles que en ninguna manera se puede passar por la execucion real, ò personal.

Aora solo resta responder a la quarta duda en quanto dize: *Nefas esse seculari Magistratui prohibere Ecclesiastico Iudici, ne quem excommunicet, aut latam sententiam reuocet, sub pratextu, quod in eà contenta non sint obseruata.*

Pero la satisfacion, statim præmanibus fesse nobis offert, respondiendole, que V.S. por esta firma no prohibe al Iuez Ecclesiastico el curso de su jurisdiccion, ni le compele a que revoque la sentencia, lo que haze es declarar que la apelacion interpuesta por mi parte a Iuezes Ecclesiasticos superiores, tiene los dos efectos (como lo atestã quantos Doctores he reconocido que toquen formiter este punto, y auiendo puesto diligente examen, no he hallado quien diga lo contrario) concediendo en su corroboracion el decreto, *ne pendente, &c.* Regaleque officium est oppresiones subditorum tollere, & violentijs, que vassallis fiunt, obiarc, *cap. Regũ officium 23. quæst. 5. cap. filijs, vel nepotibus 16. quæst. 7.*

Y como dixo *Suelues consil. 31. nu. 1. cent. 1.* Et quod præcipuus effectus huiuscẽ potestatis (quæ non iurisdictionis est, sed æconomciæ) est defẽdere personas Ecclesiasticas à suis superioribus eos iniquè vexantibus, pendente appellatione, quam a suis sententijs, seu mandatis interposuere, yt interim dum causa per superiorem decissa non fuerit, de facto illos non vexent, &c. *latè prosequitur materiam, ex Salgado, Castillo, Sesse, Portoles, & pluribus alijs vsque ad numerum tertium: Y* assi quando la apelacion interpuesta en los juyzios Ecclesiasticos suspende, se deue conceder la firma ne pendẽte,

Ra.

Ramirez de leg. Regia, S. 20. num. 87. ibi: *Et quando appellatio interposita talis natura est, ut non solum devoluat, sed etiam suspendat, concedi solent firma, illa quibus Iudex inferior inhibetur, ne pendente appellatione suam sententiam exequatur, vel aliquid novare attentet*: Lo mismo se ha hecho en nuestro caso, y assi parece corriente la confirmacion del decreto.

DVBIVM QVINTVM.

VLtra quod, dispositio Concilij, magis instructiva Iudicis Ecclesiastici, quam preceptum esse videtur; itaque cum prefatus ordo pro forma non appareat stabilitus, illius inversionem nullitatem inducere non posse videtur, & per consequens, nec sub eius pretextu appellationem suspensivam admitendam.

SOLVTIO.

FVnda su intencion el dubio en lo que dixeron *Mario Antonino, Campano, y Garcia, quos refert Barbosa in collectanea ad dict. caput. 3. dict. sessionis 25. num. 21.*

A esta objeccion respondi en el primer papel pag. 8. diciendo, que la opinion contraria, assentando, que el Concilio induze forma, es la mas comun, y generalmente admitida en España, prout videre est apud *Lazarum in specialia tractatu de monitorio section. 4. quaest. 8. nu. 7. Franciscus de Leon in thesauro Ecclesiastico part. 3. cap. 38. num. 22. Sairo de censuris lib. 8. cap. 9. num. 33. Gutierrez Canoniar. quaest. cap. 11. num. 39. referidos por Barbosa ubi supra num. 22. quibus iungendi sunt,*

Sal-

*Salgado de reg. proteſt. part. 2. cap. 5. num. 26. Paz in practica Eccleſiaſtica, & ſecular. Cur. 2. p. tom. 2. cap. 11. à num. 7. optimè Marta de iuriſdict. dict. part. 3. cap. 14. num. 17. prope finem, ibi: Ergo lata excommuni-
 catio hoc caſu contra textum Concilij nulla eſt, ſic patet, quantum errent curiales non admitentes diſcuſſionem: dat ipſum Concilium certum ordinem, qui obſeruandus eſt, l. à Diuo Pio, §. in venditione, ubi Iaſſon, & ceteri, ff. de re iudicata, & excommunicatio contra hunc ordinem lata nulla eſt, & ita decreuit Sacra Congregatio Concilij, y quando no fuera eſto la mas, es ſeguro, in dubio deferèdum eſt, Scacia de appellat. q. 17. ampliãt. 60. pluribus ibi relatis: Ac per conſe-
 quèſ la firma ne pendiente procede, como V. S. I. lo tiene canonizado in proceſſu Doctoris Michaelis de Torres die 26. Aprilis 1646. & in proceſſu Engratia Salva-
 dor, ſuper iuriſfirma, concordi voto, die 9. Iunij 1627.*

DVBIVM. SEXTVM.

T*Amdem, & ſi attento decreto Concilij Tridentini cenſura Eccleſiaſtica in ſubſidium eſſent proferè-
 da, tamen iuxta praxim noſtri Regni (de qua practici teſtantur) cum ſolum ratione iuramenti firmantis Iu-
 dici Eccleſiaſtico inueniantur ſubmiſſi, prius cenſu-
 ra Eccleſiaſtica promulgãda veniunt, & poſtea in ſub-
 ſidium (brachio ſeculari implorato) ad captionem pig-
 norum, perſonarumque diſtrictionem procedèdum fo-
 re videtur.*

SOLVTIO.

S*Vpone el dubio que en Aragon los Iuezes. Eccleſiaſti-
 cos, ſolo por razon del juramento conozen las cau-
 ſas*

fas de los laicos, y que tienen poder para executar los bienes, ni las personas de los obligados, hasta que empezando por la descomuniõ, imploran el brazo Seglar, lo mismo se esfuerza en el papel contrario desde la pagina 30. hasta la 35. con la autoridad de Sesse, Portoles, Cenedo, y Cuenca ibidem relatis.

Para satisfacer esta duda supongo, que en punto de derecho (no auiendo lei particular que lo prohiba) es question mui reñida, *utrum Iudex Ecclesiasticus possit aduersus laicos procedere, usque ad executionem honorum, personarumq; districtiõnem*, y que puede hazerlo propia authoritate, *tenent Ioannes Vincentius Anna. singula. 171. Alexander Raudensis decis. Pisana 34. Surdus decis. 129. num. 11. Rolandus consil. 37. num. 23. Marta de iurisdic. cap. 51. num. 10. Marius Antoninus variar. resolut. 14. Eusebius de visitation. lib. 2. cap. 32. num. 16. Villadiego in tractatu de irregular. quest. 11. nu. 16. Celius Iord. in tractatu de Roman. sed orig. part. 2. cap. 8. ex num. 18. Innocentius in cap. olim el tercero de restit. spoliator. Fõller in practic. Criminal. Canonic. 2. part. iudiciali vers. aut inquisitio formata num. 23. Maceraten variar. resolut. 14. sub. nu. 1. vers. quarto videbantur, Azor affirmans de ueriori instit. moral part. 3. lib. 13. cap. 14. in fine vers. secunda opinio, communem etiam: & ueriores in uiam iuris firmat, Ignatius Lopez ad practic. Diaz cap. 154. num. 6. vers. contrariata tamen sententia, Gutierrez practicar. lib. 1. q. 45. plures alij relati à Barbosa de iur. Eccles. lib. 1. cap. 39. S. 4 à num. 52.*

En Aragon no ay ley municipal que lo prohiba, antes bien el Señor Regente Sesse de inhibit. cap. 12. nu. 42. supone, que el Iuez Ecclesiastico mandò hazer execucion

en los bienes de vn layco, y *Portoles in verb. Apprehensio* el 3. num. 78. asienta lo mismo : luego no parece tan inconcusa la regla de que no puede executar, como supone el dubio.

Pero aunque assentassemos (absque veri præiudicio) q̄ esto es corriente, y sin disputa; Quando el Iuez Ecclesiastico lo es competente con laicos, y las sentencias que pronuncia contra los conuenidos son priuilegiadas, es facilissimo el remedio que ay para la execucion, y captura, implorando el auxilio secular, antes de promulgar el remedio subsidiario de las censuras, como Magistralmente advierte el S. Presidente Couarrubias *pract. quest. cap. 10. nu. 2. fol. 66. ibi: Tertio, illud erit ad hac omnino notandum, quod si de executione sententia alicuius iudicis Ecclesiastici actum sit, ut laicus cogatur solvere eam quantitatem in qua iuste ab eo iudice damnatus civili iudicio fuerit, tunc plenè non poterit Iudex Ecclesiasticus laici bona propria capere auctoritate, nec ipsius condemnati personam, ad rei iudicata executionem. Imò potius tenetur auxilium Iudicis secularis ad hanc exceptionem inuocare: sic denique sunt accipiendæ, quæ pro communi opinione adducta fuerint nam, & leges Regiæ, etiam si generaliter hac de re fuerint statuta, nihilominus in hunc casum tendere frequentius videntur. Y Barbof. ubi supr. de iure Ecclesiastico, dize expressamente, que antes de fulminar censuras, deuen los Iuezes Ecclesiasticos inuocar el Brazo Seglar, para la execuciõ, y captiõ. Pues q̄ razõ ay, para q̄ siẽdo tan facil, dexẽ de intentarse este medio, sin abusar de las censuras, empezando por remedio tan pernicioso, y subsidiario. Y suplico se repare, que en los Reynos de Castilla, de donde habla Couarrubias, por leyes municipales, prohiba*

bita est iudicibus Ecclesiasticis laicorū captura, *Larrea decis. 1. nu. 8. ibi: Tertiò, quia leges Regni 14. § 16. tit. 1. lib. 4. recopilation. quibus aperte Ecclesiasticis laicorū captura prohibetur.* Y sin embargo es constante, que se observa ad vnguem lo que dispone el Santo Concilio de Trento, de tal manera, que por deudas pecuniarias no se pueden fulminar censuras, sino es quando expresse consta, que no se puede hazer execucion real, ò personal, de tal manera, que lo contrario haziendo, vim facit Iudex appellationi non deferens, *prout punctim tenent in casu concreto* (hablando en los Reynos de Castilla) *Pax in practica Ecclesiast. & secular. Cur. d. 2. p. t. 2. cap. 11. num. 7. & 8. Salgado de Reg. protect. part. 2. cap. 5. num. 27. ibi Excommunicationes pro causa pecuniaria, non nisi in subsidium relaxari iubetur, & pro ultimo remedio executionis apponitur, cum ipsa excommunicatio, & censura via sit executiva, & extraordinaria, ut post alios dixit ipse Marta dict. cap. 14. num. 21. ubi per totum Capitulum per te videre poteris speciales casus, qui nulli redduntur ex defectu, siue solemnitatis, siue potestatis, siue iuris resistentia, ad quos te libenter remitto;* **IN QVIBVS OMNIBVS PARITER LICITAM ESSE APPELLATIONEM,** omnino affirmandum est, quia quod est nullum executionem, non meretur, nec tunc excommunicatio ligat iuxta dicta in precedenti limitatione, a los quales añado a *Parladoro lib. 2. rer. quotidianar. 2. part. §. 2. num. 10.* que tambien es Autor Castellano, y habla en propios terminos del Concilio de Trento. Pues si en Castilla, auiedo leyes particulares, que prohiben a los Iuezes Ecclesiasticos la captura, no se les permite, que contrauengan al Santo Concilio de Trento; en Aragon (que no se halla prohibicion al-

guna

*Optime, et pu-
tadilla in Polita
Cap. 17. n. 169
Sevea.*

guna) que razon ay para introducir semejante abuso, siendo tan facil, con la doctrina de Couarrubias la execucion, y captura, sin promulgar censuras, brachium sæculare implorando; y como ponderò grauemente Marta vbi sup. las censuras deuen cessar, *QVOMODOCVMQVE executio, vel districtio fieri valeat, vel per se, vel per alienos Iudices.*

De lo dicho resulta con quan poco fundamento dicen algunos de nuestros Practicos, que incipiendum est à cēsuris, sin dar satisfacion, ni auerseles ofrecido, como ex diametro contrauienen a lo dispuesto por el Santo Concilio de Trento.

Demas, que Cuenca, Portoles, Sesse, y Cenedo, ninguno habla en los terminos de nuestro caso, id est, hallandose vno de los correos executado en la persona, tunc enim, no parece que ay capacidad para la disputa.

Accedit, que su Magestad (Dios le guarde) es protector en todos sus Reinos del Santo Concilio de Trento, Regiq; Catholico eius patrociniũ ex officio incumbit, *Salzedo de lege Politica lib. 2. cap. 7. num. 6. facit Portoles in verbo firma num. 17.* como, pues, se podrá permitir a los Iuezes Eclesiasticos que empiezen por censuras, para conseguir despues la execucion en los bienes, ò la distraccion en las personas, inuirtiendo totalmente el ordẽ, y violando las disposiciones del Sãto Cõcilio.

Y no es nueuo en el Tribunal de V. S. Ilustrissima hallar remedio para semejantes daños, en terminos de auer sentencia en la Curia Eclesiastica, condenando al conuenido por escritura guarentigia, y auiendo apelado, se concediò la firma, *ne pendente*, inhibiendo las censuras, *in processu Maria Ximenez de Miranda 22. Augusti 1615.*

Finalmente, Señor, al punto principal, de si la apelacion en nuestro caso concreto (estando preso Miranda) suspende, ni a las doctrinas puntuales que se han alegado de Paz, Marta, Salgado, y Parladoro, no se respõde en todo el papel cõtrario, ni se excita fundamẽto, ò nucua duda, que V.S.I. no la propusiera antes de la prouision, mãdando, que con todo espacio, y examen se informara, y eseriuiera; y asfi con grande cõfiança nos prometemos la confirmacion de tan importante decreto para el bien publico, y salud de las almas, apoyando las disposiciones del S. Cõcilio en moderar el abuso de las censuras, siendo el vltimo, y el mayor de los males; pues como dixo el texto en el *cap. omnis* 11. q. 3. omnis Christianus dilectissimus, qui à Sacerdotibus excommunicatur, Sathanae traditur; y como dezia *Narbona in lib. 3. recopilationis, Glos. 1. leg. 14.* indignum est, diabolicae seruituti tradi ob rem parui momenti, scilicet, ob debitum, in quo peccatum procul abest; sed tantum solvendi desidia, vel fortè indigentia facultatum, S.T.S.G.C.

+ y Bobadilla

Doctor Iosephus de Esmir,
& Casanate.

Obmut?

† 20

Faint, illegible text, possibly bleed-through from the reverse side of the page. The text is mostly obscured by water damage and fading.

Illegible text, possibly a title or section header.

Illegible text, possibly a date or reference.

Small, illegible text or mark in the lower right corner.