

JESVS, MARIA, JOSEF.

IN  
PROCESSV  
MARTINI ANSON,  
ET ALTERIVS.

SVPER IVRIS FIRMA.

Por el mui illustre Cabildo de la Santa Iglesia Metropolitana.

EN SV. REVOCACION.



MARTIN de Anson, y Bartolomé Montaluan obtuuieron firma, para que no fuesen presos por vna comanda de 10500. l. en que se obligaron a 17. de Março de 1656. a favor de la Santa Iglesia Metropolitana, pretendiendo ser dicha comanda correspondiente a vn auto de arrendamiento, que otorgò Tomas Go-

A

mez

2  
mez de las dezimas de la Villa de Azuara, en 21. de  
Março de 1656. y q̄ las arrendaciones de bienes Ecle-  
siasticos, no pueden hazerse sino por tres años. Y para  
prouar esta correspondiuidad no traen los testigos in-  
strumentales, ni el Notario depone releuantemente a  
a su fauor; por parte de la Santa Iglesia se suplica la re-  
uocacion, y parece procede.

En este Reino no se admite prouanza de testigos  
contra el inſteumento, impidiendo la execucion pri-  
uilegiada que tiene, *Obs. not. 4. Obs. Item Iudex, Obs.  
Item nota 24. de fide instrum. Obs. Item si dicatur,  
Obs. Item si aliquis agat de probationib. faciend. cum  
cart. Mol. verb. Pactum, vers. Exceptio contra in-  
strumentum, in verb. Testes contra instrumentum,  
fol. 317 col. 1. ubi Portol. num. 95. Sess. decis. 28.* Y así  
no prouandose en la firma con el Notario, y testigos  
instrumentales la excepcion contra el instrumento,  
*nihil agitur, vt inquit Sess. ubi sup. num. 1.*

Ni obsta el pretender se prueua la correspondiuidad  
con el arrendamiento que se hizo a Tomas Gomez:  
Porque se responde, que para que se digan los actos  
correspondiuios, es necesario se hagã en el mismo dia,  
y lugar, lo que no fue en este caso, *D. Sess. decis. 16 n.  
1.6. § 7.* refiriendo auerse juzgado así; y en la *decis.  
17. num. 21.* trae las palabras del motiuo: *Quia fre-  
quentissimo DD. consensu receptum est dici pacta  
correspondiua, si eadem die, § ad maius sequenti  
fiant, tertia autem die, § quarta minus dici posse  
correspondiua, vt vnus contractus pars alterius di-  
catur, § alterum contemplatum factum, § c.* Y siem-  
pre hazen mucha fuerça estas doctrinas, aunque la  
parte contraria pretende dar satisfacion.

Lo otro , que siendo los actos de diferente naturaleza, y materia, no se presume corresponsiuidad , *Menoch. de presump. lib 6. presump. 12. num. 39.* y es puntual para desvanecer toda la congetura que induce la parte contraria , de que la comanda se hizo para resguardo del arrendamiento , lo que decidiò la *Rota decis. 572. apud Rub. part. 4. num. 4. all: Et licet ex identitate temporis, & Notarij, ac testium posset fortassè resultare aliqua corresponsiuitas inter Abbatem, & Pompilium, illa non videtur adesse, respectu fideiussorum, cum dictum mandatum fuerit factum separatim ab obligatione eorum, & ipsis absentibus, & ignorantibus, qua diuersitate instrumentorum, & materia stante cessat corresponsiuitas, etiam quod vno eodemque tempore actus sint gesti.* Luego siendo en nuestro caso vnos los que se obligã, y otro a fauor de quien se hizo el arrendamiento , con interualo tan considerable, y diuersidad de actos , parece no puede induzirse corresponsiuidad alguna.

Ni se opone la deposicion del Notario, porque sino es interuiniendo dos testigos del instrumento, no se le puede quitar la fuerça , vt superius probauimus , mayormente que no deposa de la corresponsiuidad; y lo que dize de dicho del Señor Presidente del Cabildo, cuya confesion no daña a la Iglesia, como ni la de el Prelado, ex traditis ab *Afflic. decis. 168. nu. 3. vbi Ursilis in addit. Angelus in conf. 245. num. 8. Dueñas in regul. 119. num. 8. Mascard. in conclus. 367. num. 1. & seqq. Roman. conf. 92. num. 7. lib. 1.* De aqui es, que aun contra su proprio hecho, y agenacion, aunque huuiese prometido no venir, podrá impugnarla, y retratarla



la Rota apud Merlinum decis. 490. nu. 11. decis. 593. num. 6. decis. 637. num. 19. y en terminos del Dean que fu confesion no dañe al Cabildo, *Peregrino in decis. 118. quæ incipit, proposui causam lib. 2. in manuscriptis.*

Menos de consideracion es la congetura de no auerse hallado el libro de gestis: Porque se responde, que estos faltan de algunos años, y que contratos que haze el Cabildo, mejor se hallarân en las notas, que en tales libros; demas que no es bien que los libros donde se escriuen las cosas mas interiores del Cabildo estên expuestos a publicarse, con prouision tan ordinaria como el inuentario, por la importâcia que ay que se recaten, *text. in l. quod plerumque 2. C. de aliment. pup. præstand. quod interdum etiam necesse est, ne secreta patrimonij, & suspectum as alienum pãdatur, text. in l. 4. C. de comertijs, & mercat. ibi: Non scrutentur arcana.* Gil Gonzalez de Auila, Teatro de las grãdezas de Madrid *cap. 12. fol. 185.* donde trata que deziã los Doctos del decreto q̄ publicò su Magestad, Dios le guarde, en el tiempo de su Reinado, para que sus Ministros hiziesen inuentario de sus haziendas, al tiẽpo que eran promovidos. Y si por razon del secreto no se pueden manifestar las matriculas de los infaculados, *Molin. verb. Manifestatio, vers. die 6. Februarij pag. 219. Bardax. ad Forum de manifestat. personar. num. 8.* el libro de los votos del Consejo, *D. R. Ses. de inhibitionib. cap. 1. §. 2. num. 79.* el testamento cerrado, *Molin. verb. Notarius, vers. Notarius potest compelli.* La misma tiene el Cabildo para recatar sus libros de gestis, con q̄ es escusada la congetura, quando este estuuiera; y por esso Plutarco en el libro de cu-  
riofi-

riofitate, a vno que bufeauá lo que deuiá eftar oculto, le dixo: *Ineptus es, qui istud inquiras.*

Tampoco fon de momento la apoca que se exhibe del Señor Canonigo Administrador, porque su confesion no puede dañar a la Iglesia, en cuyo nōbre administra, no constando de la forma, y poder q̄ se le dió para q̄ administrasse, pues la regla es, q̄ *Administrator potest meliorē conditionem facere deteriorē non nisi libera potestas sit tributa, Magonius decis. Lucens. 5. num. 45. Beroio conf. 153. lib. 1. Capicio Lacro decis. 1.* Y lo mismo se dice a la deposicion de Iuan Lopez, añadiendo que no está prouado legitimamente ser Administrador General; y a lo que dizen los testigos de oída del Señor Dean, ni son instrumentales, y se respondió arriba. De lo dicho parece quedá desvanecidas las congeturas de correſpectiuidad, y que esta excepcion por ser congetural, y no concluyente, no deue retardar la execucion del instrumento, *Rotapenes Farinat. in nouis. 620. num. 6.* mayormente en Aragon.

A mayor abundamiento añado : que auiendoſe concedido la firma, fundándose en la Extrauagante *Ambitiosè, de rebus Ecclesia alienandis, vel non,* es question, si comprehende al arrendamiento de frutos, y muchos, y graues Autores, quos iungit *Barboſ. in Pastoralis, allegat. 95. n. 19.* a quienes añado *Molin. de contractibus 2. tom. disput. 466. lit. B.* sienten que no; y la Extrauagante fauorece en aquellas palabras *bonorum Ecclesiasticorum*, que no comprehenden a los frutos. Lo otro, porque aun caso que se aya hecho dicha comanda en contemplacion del arrendamiento (que se niega) no auiendo precedido escritura de pro-

meſa, ſino palabra ſencilla de rearrendar, no eſtamos en el caſo de la Extrauagante, ſegun ingenioſamente limita *Eſcortia in ſelect. ſumm. Pontif. Conſtitutiones ad Extrauagant. Ambitioſè, epitom. 42. theorem. 115.* donde deſpues de auer pueſto las reglas, que no ſe puedã hazer autos de arrendamiento por dos trienios, ni poder para arrendar por dos, dize: *Secus ſi priuatè qui rem locat, ſe eidẽ cõductori, finito trienio promitteret rem locaturum, eo quod cum nulla publica ſcriptura de hoc confeſta ſit promiſſio, ſolum ſit de re iterum locanda, & non locatio, ideoque non videatur prohibita, ſicut nec matrimonij promiſſio cenſetur matrimonium, optimè Barboſ. de iure Eccleſiaſtico vniuerſo lib. 3. cap. 17. num. 72. Cum autem promiſſio de locando non ſit locatio, nec alienatio, ſed obligatio perſonalis alienandi poterit beneficiatus obligare ſe obligatione perſonali ad dandam commoditatem, & ius percipiendi fruſtus ad multos annos, vel durante vita ipſius beneficiarj, quia hoc pacto non dicitur rem Eccleſiaſticam alienare cum nullum ius rei transferat in alterum, ſed ſolum obligetur perſonaliter, ita Gutierrez Canoniar. 2. cap. 12. Quaranta in ſumma Bullarum, verb. Alienatio rerum Eccleſiaſticarum num. 18. verſ. 3. Molina de iuſtitia, tractat. 2. diſput. 466. num. 5. verſ. In tertia autem, Fillucius in quaſtionibus moralibus tom. 3. tractat. 44. cap. 2. S. 1. q. 3. Bonacina d. q. unica punto 2. ſub num. 24. verſ. Adde cum Molina.*

Mayormente donde ſe han de entender las palabras riguroſamente, por ſer penal la Extrauagante, y en nueſtro Reino lo funda en la cauſa de Puybolea, Roland. en el *conf. 69. volum. 3.* por D. Sancho Percez de Pomar, como auiente drecho de  
 Moſ.



Mossen Vicente de Samper a n. 19. 20. § 21. allegans  
*Obferu. Item mulier de iur. dot.* Y afsi fe huuiera po-  
 dido hazer fin re paro alguno.

Y quando dieffemos que fe hizieffe el arrendamiẽ-  
 to por seis años expreffamente la excepcion de la Ex-  
 traugante, folo la puede oponer la Iglesia, *Redurano*  
*de rebus Ecclesia alien. vel non, q. 2. 2. S. § re ita se ha*  
*bente num. 4. cum fequentibus*, *Garcia de beneficijs*  
*2. part. cap. 1. nu. 74. § 81.* y no los Arrendadores, quia  
 fi vult Ecclesia eam ratam habere fustinebitur locatio  
 locatoribus reluctantibus, ipfi enim cum ea contra-  
 hentes non poffunt obicere nullitatem contractus,  
 quia quod fauore Ecclesie constitutum est ad eius le-  
 fionem non debet retorqueri, *l. quod fauore, C. de le-*  
*gibus, l. nulla, ff. eodem, Innocent. Abbas, § alij in*  
*specie, cap. si quis Presbyterorum nu. 9. § vers. In-*  
*mola num. 21. de rebus Eccles. Abbas conf. 89. num. 4.*  
*lib. 2. Rota apud Crescent. decis. 122. alias 1. de loca-*  
*tione, Puteus decis. 310. lib. 1. saepeque ita esse iudica-*  
*tum refert Cardinalis Mantic. de tacit. § ambiguus*  
*conuent. lib. 4. tit. 8. num. 53. Gonzalez, glos. 56. num.*  
*94. ibi: Suffragatur quia quamuis alienatio rerum*  
*Ecclesia facta sine debita iuris solemnitate fit, ipso*  
*iure nulla Extraug. Ambrosio de reb. Eccles. ve-*  
*rumtamen intelligi debet ipsa Ecclesia volente, nam*  
*si nolit dicere de nullitate contractus fustinebitur.*  
 cita a muchos profiguiendo mui al intento en los nu-  
 meros figuientes, y en las memorias manuscritas del  
 Señor Lugarteniente Amador dia 13. de Nouiembre  
 año 3617. dize afsi in causa Ioannis de Goza: *La ma-*  
*yor parte tuuo por constante que esta nulidad folo la*  
*puede oponer la Iglesia, no el Conductor, ex Garcia*  
*de*

8  
de benefic. part. 2. cap. 1. à num. 48. La Real Audiencia en 30. de Agosto de 1658. in processu Dominici Barber, & Ioanna Josepha Puiwezino cisterno, super apprehensione lo motiuò assí: Alienatio bonorum Ecclesia, sine solemnitatibus venit annullanda Ecclesia petente, & nullitatem supplicantes fundandose en la decis. 35. Vincent. de Franchis num. 2. & 3. y en la de Surd. 70. num. 23. & 108. num. 22. que las trae Merlin. tom. 1. controuers. Forens. cap. 20. que merece ser visto, por la exaccion con que trata el punto, a exemplo del pupilo, de quo Vlpian. in l. Julianus, S. si quis a pupilo de actionibus empti, alli: Ex uno latere constat contractus, nam qui emit obligatus est pupilo, pupillum autem sibi non obligat; expendunt pro Ecclesia, Sarmiento de redd. Eccles. part. 1. cap. 2. num. 17. Merlino ubi sup. num. 17. colum. 2. in fin. y el conf. 37. cent. 1. de Suelues, habla de firma que se proueyò a la Iglesia contra su contrato.

Lo otro, la Extrauagante no està recibida vniuersalmente en España, segun enseñan Nauarro in manuali cap. 27. num. 149. Caietan. in sum. verb. Excommunicatio cap. 75. Couar. variar. lib. 2. cap. 16. num. 6. Gutier. Canonic. qq. lib. 1. cap. 8. ex num. 4. P. Ludouicus Molina de contract. 2. p. disput. 466. lit. A. Gamma decis. 390. & eius Additionator, Blasius Fores in decis. 156. y este dize, que el que pretende en fuerça de ella deue prouar su obseruancia lo mismo, Cancer to. 1. par. 2. cap. 1. de minoribus num. 133. sin que releue lo que de passo dize Suelues d. conc. 87. y que al Doctor que jatesta de consuetudine se le deue creer: Porque se responde, que el que se funda en hecho deue prouarlo con testigos que lo depongan, como resueluen Mas-

car.



card. de probat. concl. 1329. num. 1. & 2. Menoch. conf. 464. num. 27. Capicio Latro decis. 39. Rota apud Othobonum decis. 271. num. 23. y con razon, pues a los DD. toca los derechos sobre que tiene autoridad, y no el hecho, Francis. Bursato conf. 13. nu. 37. hanc opinionem magis communem, & à Rota receptam apud Moedanum decis. 209. & decis. 276. omnium optimè, Rota apud Othobonum decis. 176. n. 14. alli: Atestatio Parusij de memorabili consuetudine Ciuitatis Ra-uene, vt in suo conf. 40. nu. 17. lib. 3. viffa fuit non re- lenare, quia cum illa consistat in facto non probatur, ex atestatione DD. iuxta sententiam Rota.

Con que no auendose prouado estar recibida la Extrauagante, ò por lo menos alegadose, pretendien- do ser notoria, nam notorium debet allegari, Portol. ad Molin. verb. Notorium num. 2. parece se deue re- uocar la firma.

Finalmente pongo ante los ojos de V. S. I. la obser- uant. Item si dicatur. 17. de probat. faciend. cum car- ta, alli: Item si dicatur quod instrumentum fuerit fa- ctum pro cubierta non admittitur probatio cum alijs testibus, nisi cum illis qui sunt scripti in instrumen- to, & cum notorio qui illud confecit, idem si dicatur quod fuit factum in fide. Y lo que el S. R. Sess. de in- hibitionib. cap. 5. S. 1. num. 17. in fin. simili modo si obli- gatus uellet probare non esse probatas condiciones cõ mandæ, vel instrumenti, vel aliam exceptionem per testes, quod aliàs, facere potest cum sit prater cartã, & peteret firmam ad executionem instrumenti cõ- mandæ liquidè non posset ei dari, quia cum illa veri- ficatio sit demeritis causæ non debet trahi parte non citata ad obtinendum firmam. Y la razon es, porque

el instrumento executiuo non potest impediri per testes, sed tantum per instrumentum clarum, & proba tam probationē, non verò per probationē testium qua falli potest; y se decididò asì in processu Procuratoris Fiscalis, cōtra los de Zanui, en 23. de Agosto de 1647. & omnium optimè Franco cap. 1. de litis contest. rub. num. 24. vers. 30. porque los testigos recibidos sin citacion de parte, asì como no prueuan, tampoco inducen notorio en contrario. Y asì no hallandose en esta firma la prouanza de Notario, y testigos instrumentales, y fundandose en congeturas que no son, y de simulacion de contracto, que no se presume, y menos en vn Cabildo tan graue, Merlin. decis. 609. n. 7. D. R. Sess. decis. 78. n. 5. podrèmos esperar lo que dize Suelues en semejante caso cons. 48. num. 4. alli: Sed re maturè discussa 18. Iulij 1624. fuit reuocata, quia d. l. Teopompus materia coniecturalis ex Bart. ibi num. 4. & traditis a me d. cons. 100. nu. 12. Et sic non adest exceptio notoria, & omnino liquida, ut est ad firmā necessaria. Salua G. S. C. dic 21. Agosto 1660.

Dotor Josef de Exea,