

IESUS, MARIA, IOSEPH.

24

28

P O R

EL ILVSTRISSIMO REYNO DE ARAGON.

EN LA CONFIRMACION DE LA FIRMA que obtuuo, y en el incidente que pende en el processo de eleccion de firma.

S O B R E

QVE LA SENTENCIA DE LA REAL AVDIENCIA REFORMA-TORIA DE LA PRIMERA, NO TIENE EXECVCION PRIVILEGIADA.



BTVVO firma mi parte, para que interponiendo eleccion de firma de la sentencia q̄ la Real Audiencia podia dar en fauor de Don Felipe Pomar, en la causa que en grado de apelacion pendia en la Real Audiencia, de la rescission de el arrendamiento del General no se executasse dicha sentencia, hasta que por V.S.I. se declarasse si dicha sentencia tenia execucion priuilegiada, ò no, y para q̄ esta firma se cõ-

ES
 firme, y en el processo de eleccion de firma se declare, que la sentencia del juez de la segunda instancia reuocatoria de la primera, no tiene execucion priuilegiada. Diuido mi alegacion en quatro §§. En el primero fundarè, q̄ el priuilegio està vnicamente concedido al Consistorio. En el segundo, que aunque el priuilegio està concedido a la causa, no ha de tener execuciõ priuilegiada, la sentencia reformatoria de la primera auendosi hecho eleccion de firma, y que V. S. lo tiene declarado assi. En el tercero, que auiendo duda se ha de deferir a la apelacion. En el quarto, que el Reyno ha apelado con pretexto de error notorio, y que aunque tuuiera execucion priuilegiada esta sentencia, pendiente aq̄el no se ha de poner en execucion.

§. PRIMERO.

QUE EL PRIVILEGIO ESTÁ CONCEDIDO vnicamente al Tribunal.

LA introducion de esta alegacion me ofrecio a las manos en el cons. de Felipe Decio 252. q̄ començo assi: *Agitur causa magni ponderis inter Magnificum D. Ioannem de Campegio, & Illustres Don Franciscum de Lucemburgo, Don Ludonicum, & alios, in qua difficultas in factis consistit propter potentiam partium, licet in iure res factis clara videatur secundum ea que proponuntur, more Scabola Jurisconsulti, & ideo agam breuibus inhaerendo communibus conclusionibus, & pratermissa disputatione non necessaria.*

No tiene circunstancia este consejo, que no se ajuste a la materia en que escriuo, agitur causa magni ponderis, apenas pudiera tratarse de causa tan graue, tan importante a nucl-

a nuestro Reyno; su jurisdiccion, es la que represento a V.S.I. esto es lo mas precioso que tiene: los contendientes son los Señores Diputados contra Don Felipe de Pomar, *inter Magnificum, & Illustris*: Toda la dificultad en esta causa la engendra la fuerza de las partes litigantes, *in qua difficultas in facto consistit propter potentiam partium*. Que esta sea questio clara en derecho, procurare fundarlo, *licet in iure res satis clara videatur*, no siendo prolixo, porque la brevedad clara, es el primor de la eloquencia, *Plutarchus in vita Phoci, idem de legibus, Lipsius in moritis, ut quisque prudentissimus, ita strictissimus est, & paucis sermonis: & ideo agam breuibus inhaerendo*.

La jurisdiccion del Ilustrissimo Consistorio es limitada a ciertos casos, & especies de causas, en que los Fueros y Actos de Corte se la conceden, y son con toda propiedad Iuezes ordinarios en las causas de que conocen, *Mortier punctim decis. 12. num. 37.* porque reciben la jurisdiccion de nuestras leyes; y esto basta, *h. more maioram cum legibus sequentibus de iurisdic. omnium iudicium, cap. ad Ecclesiam de offic. ordinarij, Peregrin. in tract. de iurisdic. ordinaria, & delegata, Fontanel. decis. 375. n. 5. to. 2. Mastril. de Magistra. lib. 6. r. 1. n. 30.* Y aunque es verdad, q quando certum genus causarum committitur alicui, quod illa natura iurisdictionis ordinaria immutatur in delegatam, *Menoch. lib. 2. presum. 16. num. 31. usque ad 35.* pero como estos son Delegados del Principe tienen equiparacion, *l. si a Iudice, C. de iudicijs.*

Esta jurisdiccion es tan fauorecida de nuestros Fueros, y Actos de Corte, que en las causas de su conocimiento se executan sus sentencias. priuilegiadamente, sin que lo impida recurso alguno *Actus Curie, commissio al Arcebisbe, S. Item que fol. 60. col. 2. el Acto de Corte, n. qua los*

sup

4
Diputados en las causas que conocer pueden, Ramirez de leg. Reg. §. 15. num. 9. ibi: Circa eaque eorum muneri incumbunt, ita liberam habent iurisdictionem, ut à nullo superiori Magistratu impediri, vel eorumque ipsi decreuerint executio, manifestatione, appellatione, vel firma suspendi valent. Lo mismo se platica en Cataluña, Cancer var. resol. tom. 3. cap. 18. num. 23. y este oficio corresponde a los Presidentes del Erario de la Republica Romana, Carolus Sigonius de Republica Atheniensi lib. 4. cap. 3. pag. mihi 543.

Y esta jurisdiccion es priuatiua, Menoch. lib. 2. præsump. 18. num. 12. § 13. de tal suerte, que ningun Iuez ordinario puede conocer en primera instancia. Son creaturas del Rey, y la Corte General, y no han faltado Doctores q̄ han lleuado, que de sus sentencias tan solamente puede auer recurso a la Corte General. Que sea priuatiua se prueua, quando la jurisdiccion se concede a superiori fauore certarum personarum, in quibus illa exercenda est, que es el sugeto passiuo, es visto darla priuatiuamente, in terminis Afflic. decis. 41. n. 2. in fin.

Asi mismo, quando la jurisdiccion se encomienda, y concede por fauor particular de los mismos que la han de exercer, que es el sugeto actiuo, se entiendo priuatiua; prueualo en terminos puntuales Menoc. lib. 2. præsump. 15. n. 23. Farin. decis. 37. n. 8.

Y vltimamente, quando se dà, y encomienda, no a cierta persona Organica, sino a personas que se han de presentar, y deputar (como en nuestro caso) es ciertamente priuatiua, Cancer tom. 3. cap. 13. num. 280. § 281. Valenz. tom. 1. conf. 70. num. 19. § 74. y que sea priuatiua respecto de otros Iuezes; el mismo in conf. 95. num. 48. Giurba conf. 89. num. 1. el Consejo de Hazienda en Castilla, en lo que

que pertenece al patrimonio Real es Iuez priuatiuo, *Larrea allegat. Fiscal. p. 1. alleg. 7. nu. 3. alleg. 53. num. 2. Valenz. conf. 52. num. 1. tom. 1. en Athenas los Apodectas, respecto del patrimonio de la Republica, Carolus Sigonius d. lib. 4. cap. 3. num. 2.* Luego si ningun otro Iuez puede conocer en primera instancia de estas causas, en que peculiarmente se concede la jurisdiccion al Consistorio, y a ningun otro Tribunal estàn concedidas estas prerogatiuas, sin temeridad se podrá assegurar, que el priuilegio está concedido particularmente al Tribunal.

Vlterius, los Diputados ex stylo, & praxi en todos los casos en que pueden conocer, proceden *summatim, & sine strepitu, & figura Iudicij, attenta sola facti veritate*, el Practico Ferrer *in methodo procedendi iudiciario, sub tit. de processu sumario, coram Deputatis Regni fol. 84.* supone lo mismo la practica nueua, pag. 375. *tit. processus, coram Dominis Deputatis, Portol. verb. Deputati, num. 21.* y no lo niega Bardax. *in For. 1. de offi. Diputatorum, num. 4. vers. Vtrum tamen est.* Son Iuezes, y parte en las causas de su conocimiento, cosa por cierto particular! La execucion de sus sentencias no se puede empachar por apelacion, inhibicion, firmas de contra Fuero; ay otro Tribunal que tenga estas prerogatiuas? no: pues quien puede dezir, que de todos estos fauores gozan las causas, por ser tales causas, y no por el Tribunal: todas estas particularidades las concediò la Corte General a estas ocho personas, porque son vna viua imagē del Rey, y los quatro Braços representan todo el cuerpo politico de la Republica, creyendo con razon de estos lo que dixo el Emperador Aurelio Arcadio, *Paris. in l. 1. ff. de offi. praefecti Praetoris: Credidit enim eos, qui ob singularem industriam explorata eorum fide, & gravitate, ad huius officij magnitudinem*

*adhibentur non aliter, iudicaturos esse, pro sapientia, ac la-
te dignitatis sua, quam ipse foret iudicatuus.*

Afsimismo. Que el privilegio este cōcedido al Tribunal, se prueua cō nucuo motiuo: Todo juizio de su naturaleza es ordinario, *l. indices, C. de iudicijs, Curba decis. 49. n. 3.* ninguno ay privilegiado: Luego sino fuera por el privilegio que dieron a lo decidido por los Diputados, los Actos de Corte, no tendria execucion privilegiada: Luego el privilegio se cōcedio por ser sentencia de Diputados, *Por tol. verb. Deputati, nu. 34. § 37.* Prueuase. Las sentencias dadas en fauor de los alimentos de los Instrumentos garantigos de los juizios possessorios, de la muger pobre, q̄ intenta acciō para pedir la dote, & de conuertēdo frumentum in vsum militum in subsidium annonæ, tienen execucion privilegiada, porque la ley fauorecio a cada vna de las causas, por el particular fauor q̄ en ellas contemplò, *vt cum multis Salgad. p. 3. c. 4. a n. 1. cum seq.* sin mirar a este, ò al otro Tribunal. Atqui las causas de los Diputados tienē execucion privilegiada, por ser causas de Diputados: Luego el privilegio està cōcedido por fauor del Tribunal.

La menor consta del Acto de Corte: *Comission al Arcebisbe, en el §. ultim. fol. 60.* aduertiendo, que las causas, en que dispone, que las sentencias se executen privilegiadamente no las nombra specialiter, & nominatim, solo las señala, y certifica con dos demonstraciones, coniunctim apuestas, *ibi: En las causas que los Diputados conoceràn, e conocer pueden, quæ verba cum sint apposita gratia demonstrandi causas, quæ in hac dispositione comprehenduntur illud operantur, vt ille demum causæ sint in dispositione, quæ illis demonstrationibus congruunt, l. serui electione s. §. ult. de leg. 1. § ibi Glos. communiter recepta, l. quintas Mutius ait, ff. de auro, § arg. lega. l. nuper 83*
de

de leg. 3. subtilissimus Emanuel Costa selectarum interpretationum circa conditiones lib. 1. cap. 1. num. 7. § cap. 4. num. 1. cum seqq. Ruinus conf. 104. num. 8. in fine, vol. 5. Baldus, § abij in d. l. s. s. ultim. de leg. 1. Y es la razon, quia demonstratio quando incerto corpori, vel speciei adijcitur (como en nuestro caso) pro conditione est. Dixo loiel Consulto in l. nuper 83. ff. de leg. 3. his verbis: Si vero incertum corpus legatur veluti, ita vinum meum vestem meam, videatur pro conditione hoc verbum, meum esse: ut ea demum, quae illius sunt videantur legata. Ripa in l. flicum, num. 9. de leg. 1. § Costa in d. locis: sed sic est: Que quando muchas condiciones, demonstraciones, o otras qualesquiera qualidades copulatiue, adijciuntur alicui dispositioni, todas deueñ cumplirse, y verificarse, de tal suerte, que vna deficiente deficit dispositum, l. si heredi s. l. si plures 17. de condit. instit. s. vlti. Inst. de hered. instit. l. fin. s. dultia de vino vitico, § oleo leg. l. quidam de reb. dubijs Barcin in l. ut iuris iurandi, s. si liberi de operis libertorum, § in l. si tibi, s. si pactus de pactis, § in l. 1. s. si filium de honor. posses. contra tab. Socin. conf. 112. col. penult. Ruino conf. 38. num. 12. vol. 1. § conf. 26. n. 18. vol. 2. idem conf. 52. num. 1. 3. § 6. vol. 3. idem conf. 145. n. 22. vol. 5. Alex. conf. 110. num. 11. lib. 3. Cancer tom. 3. cap. 17. nu. 473. Luego como el Acto de Corte copulatiue, requiera que sean causas en que conozcan los Diputados, y que puedan conocer, se ha de dezir, que no basta, para que aya execucion priuilegiada, que sean causas en que puedan conocer tã solamente, sino tambien, q̄ conozcan, como ni tã poco bastaria, q̄ conocieran, si faltara la otra qualidad, y demonstracion de poder conocer; y por consiguiente, parece infalible q̄ el priuilegio està concedido al Tribunal, pues no de otra suerte, que conociendo los Diputados se concede.

No obsta lo que el papel contrario dize, que el priuilegio se concedio no solo a las causas en que conocē los Diputados, sino tambien a las causas en que pueden conocer no conociendo: De forma, q̄ para q̄ tengā este priuilegio, basta que sean causas en q̄ los Diputados puedē conocer.

Porque a mas de lo que tengo dicho, q̄ esta jurisdiccion es priuatiua, y que para que tenga lugar el priuilegio, es menester, que detur concursus vtriusque qualitatis de poder conocer, y conocimiento de Diputados por la naturaleza de la dicción *Et. Respōdo* lo primero, que el Acto de Corte, diziendo en las causas que conocerā, è conocer pueden, es lo mismo que si dixera, en las causas q̄ pueden conocer si conocieren; porque la dicción è, idem importat, ac id est *Cancer in terminis tom. 3. cap. 17. nu. 474. Carolo Ruino cons. 53. num. 9. vol. 1. cap. 2. de rescriptis. cap. Monasteria de vita, & honestate Clericorum*; y esto parece lo persuade la razon juridica, y natural. Primero es el dar jurisdiccion, para que puedan conocer, que el que conozcan (y mas en luezes que no son ordinarios, sino de legados ad certum genus causarum) *toto tit. si à non competente Iudice, l. 3. C. de iurisdictione, l. si idem 11. l. penult. & ultim. ff. eodem, Antonio Fabro in Cod. Fabriano, lib. 7. tit. 17. num. 10. Y Santo Tomas dize en la 2. 2. quast. 69. artical. 1. que el que no puede conocer, no juzga bien, y las sentencias dadas en esta forma son nullas, y no merecen nombre de sentencia, l. 4. S. condemnatum, ff. de re iud.*

A mas que el drecho dize, que preualece la voluntad a la propiedad de lo escrito, *l. in conuentionibus de verb. oblig. l. ult. ff. que res pignori, Mantica de tacitis, & ambiguus lib. 22. tit. 12. num. 7. y las palabras dixo Ciceron pro Cecina, si ruen para inducir, y declarar la*
men-

mente; y *Seneca lib. 12. Epist. 82.* con la ambigüedad de la palabra, no se ha de dar lugar a otra inteligencia, *Iurisconsultus in l. penult. ad exhibendum, ibi. Non oportet verba captare, sed qua mente aliquid dixerit animaduertere.* Luego diciendo el Acto de Corte en las causas que conocerán, è pueden conocer los Diputados, para dar a entender que su jurisdiccion es limitada, para ciertos casos, o especies, y no vniuersal: no se ha de dezir que la jurisdiccion es cumulativa a otro Tribunal, quando està declarando, que en los casos que pudiendo conocer, si conocieren los Diputados, quiere que su sentencia tenga execucion priuilegiada.

A mas que fue preciso que el Acto de Corte dixera, è puedan conocer, porque sino seria verdadero dezir, que qualquiera causa que conocieran los Diputados tendria execucion priuilegiada; y assi quando el Acto de Corte dixo, en las causas que conocerán, anduuo corto, y por esso añadiò diciendo, è conocer pueden. Y vltimamente de preciso se ha de entender, que para que tengan priuilegio es menester que sean sentencias de Diputados, pues dicen ambos Actos de Corte, que no pueda auer recurso, ni a la Real Audiencia, ni a la Corte del Illustrissimo Señor Justicia de Aragon, ni a ningun otro Iuez Eclesiastico, ni Secular: aqui están comprehendidos todos los Tribunales, a todos niega la apelacion, quo ad effectum suspensibum; luego liquido apparet, q̄ la execucion priuilegiada la tienen estas sentencias, por ser pronunciaciones de Diputados.

Si se dixere, que el priuilegio està concedido vnicamente a las causas, y no al Tribunal: luego por los Fueros, y Actos de Corte no se concedio cosa alguna a los Señores Diputados, porque estas causas, assi de Fuero como de derecho tenian execucion priuilegiada por su naturaleza:

esto parece (salua pax) que no se puede dezir, porque este priuilegio no lo conceden los Actos de Corte a las causas que conocieren otros Iuezes, sino a las que decidieren los Diputados; y sino reparaçe, que jamas pierden de vista, ni dexan de la boca los Actos de Corte las causas que conocieren los Diputados, y la fuerça de las palabras de estos Fueros, ponderanda, & obseruanda est, *Grammaticus conf. 105. nu. 2. plura Tiraq. ad l. si unquam, vers. Libertis num. 10. C. de reuocand. donationib. Et non solum verba, sed etiam silaba minima, Roland. à Valle conf. 61. num. 19. lib. 3. Tuseb. lit. V. conclus. 85. num. 5. nam tritum est Iuristam semper debere ponderare vocabula, Bald. in l. si ut proponis in fine, C. de execut. rei iadic. quia in minimo verbo consistit magnus effectus, Castrensis in l. fin. §. 1. C. de in dicta viduitate tollenda ex Aristotile in Elēch. text. 1.*

A mas, que priuilegij, ita debet fieri interpretatio, vt aliquid specialitatis contineat, *cap. in his 30. de priuilegijs. Hostiensis per textum in cap. 1. num. 9. de rescriptis. & vt aliquid addat iuri communi, vt in simili dicit Purpuratus conf. 371. in fine, Socin. conf. 84. num. 6. vers. Confirmatur promissa, Barbatia conf. 44. num. 9. in fine, Petr. Surdus decis. 123. num. 11. probant text. in l. 1. ff. ad municipalem. l. si quando de lega. 1. l. finali de Constit. Principum. l. si quando, C. de inofficioso testamento, ne innane, & superfluum dicatur.* Y a estos Procuradores Generales del Reyno algun priuilegio les quiso dar la Corte General, vt vtat *Casiodor. verbis lib. 2. variar. cap. 28. ibi: Et quia gratiam Principis dignitas nuda non asserit, nec beneficiū dici potest, quod nulla utilitate sentitur;* imo, mas que a otros, por ser estos ocho Diputados la misma Corte General, y los constituyeron para Celadores de la obseruancia de las leyes, y propugnaculo de los Fueros, y como

ministros suyos; *Cicer. in oratione pro Sextio: Hunc Senatum tamquam Reipublicæ custodem, Præsidentem, propugnatoremque collocauerunt; & quasi ministros grauissimæ Curia. esse voluerunt.*

A mas, que no todas las causas en que pueden conocer los Diputados tienen prompta execucion por la naturaleza de las causas, aunque todas se executan priuilegiadamente, por el priuilegio del Tribunal; el exemplo sea en sus Abogados, en los Notaribs del Reyno, en los Procuradores, en los Porteros tienen jurisdiccion por la autoridad del Tribunal, y aunque sus sentencias se executan no es porqué lo pida la naturaleza de la causa; sed sic est, que indistintamente a todas las causas que conocieren los Diputados se les dà execucion priuilegiada; luego este fauor se concedio por el Tribunal.

El discurso mas seguro de el acierto es el seguir el tenor de la letra del Fuero, *Ciceron lib. 2. de inuentione: Multo propius accedere uolunt ad interpretoriam, cum qui ex ipsis literis tam interpretatur.* La ley se interpreta por la rubrica, *Menoch. lib. 3. cons. 485. num. 2.* En el y se puede alegar por ley, teniendo oracion perfecta, *D. De in rubrica, ubi Ecclesiastica beneficia, sine diminutione conferantur in l. si certum petatur.* En rubrica de officio eius cui mandata est iurisdictio, ubi *Alex. Euerat. d. in locis legalibus loco 92. Purpuratus in rubrica de honorum pass. contractab. & si est generalior nigro non restringitur per nigrum, sed nigri potius ampliatur per rubrum, Berol. cons. 151. num. 2. & 3. vol. 2. Nat. cons. 282. num. 10. & cons. 346. nu. 10.* El Acto de Corte del año 1626. sub rub. de la jurisdiccion de los Diputados, tiene oracion perfecta, en la rubrica no nombra causas; luego el priuilegio fue concedido al Confistorio de los Diputados, no por las causas, sino por el Tribunal.

Con letra clara, al parecer, dize el mismo A^{cto} de Corte, que el privilegio está concedido a las sentencias de el Consistorio: declara la jurisdiccion que a los Diputados les compete, y dize, que en las causas que ay apelacion, y recurso de las sentencias que dieren, la apelacion tenga solamente efecto devolutivo, y no suspensivo; este Fuero dà privilegio a las sentencias de los Diputados, y se conoce que solo tuvo por causa final el privilegiar su jurisdiccion, no las causas, pues en el prohemio el Fuero no habló con las causas, sino con la jurisdiccion, dize así: *Para mayor declaracion de la jurisdiccion que les compete a los Diputados del presente Reyno de Aragon, l. vlt. de hered. instit. Suelu. cons. 6. n. 1. vol. 5.*

Ni obsta lo que el papel contrario, dize, que este A^{cto} de Corte no vino a declarar los A^{ctos} de Corte, que absolutamente concedian el privilegio a las causas, sino a declarar tan solamente el efecto que la apelacion auia de tener, por la antigua disputa de los Foristas acerca el A^{cto} de Corte, fol. 76. ibi: *Saluo drecho de retractacion*, en que se dudaua, si la facultad de poder reuocar la sentencia de los Diputados, se concedia a los mismos Diputados, negando la apelacion, quo ad vtrumque effectum: ò si se auia de retractar por el Iuez ad quem, admitiendo, que el A^{cto} de Corte permitia la apelacion quanto al efecto devolutivo, y aunque esto vltimo fuit in praxi receptum, como dize *Portol. in verb. Diputati, à num. 34. cum seqq.* pero para mayor declaracion fue menester q̄ lo dispusiera el A^{cto} de Corte del año 1626.

Porque se responde, que los A^{ctos} de Corte, arriba citados, tan solamente conceden el privilegio a las causas que conociere el Consistorio de los Señores Diputados, como se ha prouado, y se confirma con este

este discurso: porque en los Actos de Corte en el fol. 60. y 75. que niegan el recurso, salvo drecho de retractacion, se dudò si se entendia, *tã quoad effectum debolutiuum, quam quo ad suspensiuũ*, como se ha dicho ex *Portol. à d. n. 34.* y fue menester, que el Acto de Corte del año 1626. decidiera esta question *ad maiorem cautelam*, permitiendo la apelacion de las sentencias de los Diputados tan solamente, *quo ad effectum debolutiuum*: pues como se puede de los mismos Actos de Corte arguir, y pretender execuciõ privilegiada de la sentencia del Iuez ad quem, si de ellos mismos sacauan, y ponderauã los antiguos razones muy juridicas, y Forales, para creer, y persuadirse no podia auer apelacion de la sentẽcia de los Diputados, aun quãto a lo debolutiuo, porq̃ si en ellos se cõcediera, no digo *expresse*, pero aun en opiniõ de los Foristas, el mismo priuilegio al Iuez *ad quem* (como se pretende) quẽ duda podia auer si se permitia la apelacion, ò no? y parece seria inutil, y superflua la disposicion del Acto de Corte del año 1626.

Lo segundo, este Fuero dà execucion privilegiada a las sentencias que dieren en las causas concernientes a su jurisdiccion, de que *liquido apparet*, q̃ el priuilegio de la execucion se concede a sus sentencias, por ser en lo concerniente a cosas de su jurisdiccion.

Ultimamente, para aueriguar quando el priuilegio es real, ò personal, se ha de examinar porque razon fue concedido; si por contemplacion de la persona, se dice personal; si por la causa, se dice real, late *Menoch. lib. 3. presump. 103. num. 2. per tot. Petrus Faber ad leg. in omnibus 68. de reg. iur. Barbosa. in l. 14. ff. solut. matrimon. num. 15. ibi: Ut si constiterit personam fuisse causam proximam, & immediatam concessionis, ea concessio censebitur personalis*: a la sentencia de los Diputados se dà la execucion, y tambien

la jurisdiccion; luego la causa inmediata de la concession
 son estas ocho personas; luego la execucion priuilegiada
 se dà a las sentencias de los Diputados.

Prucuate esto eficazmēte de la *l. penul. de seruit. leg. ubi
 concessum fuit inscundi per verba importantia seruitutem
 reale.* Et tamen, quia contēplatione persona filia facta fuit
 illa concessio, interpretatur Consultus concessionē esse per
 sonale; Et quæcum persona extinguitur, ibi: Ne quod affe
 ctu filia datū est, hoc adexteros eius heredes trāsire videa
 tur. A las sentencias que diere el Consistorio en las causas
 que conociere se dà la execucion priuilegiada. Luego por
 el afecto que tuuo a las ocho personas, que constituyen el
 Tribunal se concedio el priuilegio; y no porque diga a las
 causas que pueden conocer, se ha de dezir que el priuile
 gio esta concedido a la causa; admite esto Alberico in d. l.
 Et in l. Mela, §. fin. num. 2. de aliment. Et ciuarijs legatis,
 Tasson, cons. 89. col. 2. ad fin. vers. 2. lib. 3. Aimon cons. 239.
 num. 4. Lo mismo dice el Consulto in l. cum seruus 39. §.
 si quis alicui 4. de leg. 1. Lucas de Peña ad l. sordidorum
 de excusat. tutor. Barbos. sup. allegat. ad d. l. 14. n. 14. vers.
 Secundo dico.

Y aunque los priuilegios concedidos a las Ciudades, a
 las Vniuersidades se dicen reales, porque siempre se juzga
 vna Ciudad, vna Vniuersidad, l. proponebatur de iudicijs. l.
 forma, §. quamquam de censib. Menoch. lib. 3. presump. 103.
 num. 24. Et 25. con muchos, y vn Tribunal, y vna jurisdic
 cion, Salgad. par. 1. cap. 3. ex nu. 57. vsque ad 62. pero son
 personales para aquella Vniuersidad, que se concedieron,
 y lo que se concede por particular priuilegio a vn Tri
 bunal, non extenditur ad aliud, l. cum Patronus 28. de leg.
 2. nam quod illius persona prestat, hoc nequaquam ad
 aliam pertinere debet, l. 1. §. queritur de aqua quotid. Et
 sti-

stina. ibi: Quod datur personis cū personis amittitur, l. ex pluribus 42. de administ. Et peric. tutorū, non enim causa, sed persona succurritur, qua meruit præcipuum favorem, cap. sanè de privilegijs, Et ab illius verbis nullatenus est recedendum, Barb. cum pluribus in collectaneis, idem in c. quanto de privilegijs num. 4.

Los priuilegios concedidos a este Consistorio, no se conceden a otros; porque la ley tan solamente los concedió a las sentencias que dieran los Diputados en las causas que conocieran, l. si vero, s. de viro solut. matrimon. ibi: De viro heredeque eius lex tantum loquitur de socero heredibusq; soceri, nihil in lege scriptum est, l. ius singulare legibus, l. 1. ff. de Constit. Principum, cap. priuilegium, 3. distin. cap. Abbate de verb. sig. Aulus Gellius lib. 10. noctium atticarum, cap. 20. Por ser los priuilegios stricti iuris, y no poderse estender, neque ad aliam personam, neque ad alium casum, l. 2. s. merito, Et s. si quis à Principe nequid in loco, cap. 1. in fine de filijs Presbyterorū, lib. 6. l. ex facto, ff. de vulg. s. sed quod Principi inst. de iure naturali, Valenzuela tom. 1. cons. 53. num. 268. vsque ad 271. Ciurba cons. 65. num. 31. Et 32. Et cons. 67. num. 26.

Y vltimamente parece no puede negar la mas recta cēsuras, que ay duda, si este priuilegio está cōcedido a las causas, ò al Tribunal, y en este caso dizen los Consultos, y los demas, que se ha de entender el priuilegio personal, Bart. cons. 189. num. 3. ibi: Etiam casu quando verba priuilegij sunt clara, quod Princeps concedit persona loco, seu personis stamus certo; si vero verba sunt dubia interpretor, ut videatur esse concessum personis cum per eorum fidē, Et iustitiam, hoc Princeps cōcessit, l. 1. ff. de officio Praefecti Praetoris, Et sic persona fuit causa priuilegij, ergo personis videtur concessum; alega varios textos, Baerio con muchos

in suis aureis decisionibus, quæst. 227. nu. 17. y assi parece se ha de dar a este priuilegio naturaleza de personal, y que fue concedido por particular fauor del Tribunal.

Y finalmente no se puede omitir, que quando la jurisdiccion se concede por razon de cierta qualidad; cessando aquella qualidad cessa la jurisdiccion, *Valenz. cons. 52. nu. 7. tom. 1. Peña decis. 157. num. 8. sed sic est.* Que este priuilegio està concedido en quanto son causas en que conocen los Diputados: Luego cessando la qualidad, que es el conocimiento, y sentencia de Diputados, ha de cessar el priuilegio, *Forus namque non induxit concessionem totaliter, sed restrictam ad qualitatem, sed quidditatem sententia Diputatorum, Bald. cons. 181. primo quero in principio lib. 3. Zabarella cons. 122. in principio, vers. Contrariam pato, Bartol. in l. 1. §. 1. ne quid in loco pub. & melius in l. non solū, §. sed ut probari, ff. de noui oper. nunt. Alex. cons. 100. colum. 2. lib. 10. & cons. 3. col. 2. in fine, lib. 4. Abbas in cap. in presentia de probationibus, Socin. cons. 87. col. 1. lib. 4. & cons. 40. in causa spectabilis, col. 1. lib. 3. Ruinus cons. 67. num. 5. lib. 1. & cons. 1. num. 14. lib. 4.*

Esto mismo se prueua con esta consideracion, quando aliquid conceditur contemplatione, seu expresso nomine officij censetur concedi contemplatione officij, nec competeret personæ, nisi haberet illud officium, *Albericus in l. Lucius de fideicommissarijs libertatibus, l. 1. in fine, ff. de officio præfecti Urbis Roma, Glos. in cap. statutum de rescriptis in 6. verb. Canonicis, & Glos. in Clement. 2. verb. Principalis, eodem titulo, Doctores cõmuniter in cap. quoniam Abbas de officio, & potestate Iudicis delegati.* Luego para que tengan priuilegiada execucion las sentencias han de ser pronunciaciones de Diputados.

Persuade esto mismo *Bosio in praxi in tractatu de Principi-*

cipe à num. 343. el exemplo lo propone en el priuilegio q̄ concedio el Papa Leon Dezimo al Rey de Francia, Duque de Milan, que los Milanefes sus subditos, no fueren traídos a litigar a la Curia Romana. Dudòse si el priuilegio estaua extinto por auer perdido el Rey de Francia el Ducado de Milan, y decide diziendo, que este priuilegio es personal. Lo segundo, que faltandole la qualidad de Duque de Milan al Rey de Francia, ha de cessar el priuilegio fundado en aquella qualidad: Luego afsimismo en faltandoles la calidad de ser sentencias de Dipuados, no han de tener execucion priuilegiada.

Prouado que el priuilegio de la execucion està concedido al Consistorio, parece cierto que aunque la segunda sentencia sea reformatoria de la primera, no ha de tener execucion priuilegiada, interpuesto recurso, nam postquã sententia cui priuilegium executionis à iure datum est, ac simul prohibitio appellationis, effectum est sortita, & executioni mandata iam spirauit priuilegium, l. bones, s. hoc sermone de v. & rerum significatione, l. in agris 16. de acquirendo rerum dominio, & causa principatis fauoris est consideranda, Menochio cons. 235. num. 28. lib. 3. late Salgado par. 3. cap. 4. ex num. 54. v/que ad 60.

Y si tuuiera execucion, la segunda no obraria nada el peculiar priuilegio del Tribunal, & inducta ad vnũ finem nõ debent contrarium effectũ operari, l. quod fauorem. C. de legibus, & quod in fauorem alicuius est inductum nõ debet in eius odiũ retorqueri, cũ cessante ratione legis eius cesser dispositio, l. quod dictum de pactis, l. adigere, s. quãuis de iure patronatus: l. cum pater, s. dulcissimis de legat. 2. l. 1. s. huius rei de officio eius cui mandata est iurisdictione, cap. cum cessante de appellationibus.

Y es contra la naturaleza del priuilegio, q̄ goze el otro

E

no

no privilegiado de el mismo fauor, por ser stricti iuris, y porq̄ no tiene lugar, sino en los casos, y personas expresas, Valenz. cons. 23. n. 75. idem cons. 33. n. 268. cum seq. l. 1. de iure immunitatis, idem cons. 18. n. 65. Petrus Faber ad legem privilegia de regul. iur. Imperatores in l. sordidorum, C. de excusatione munerum lib. 10. ibi: Neq; enim potest esse perpetuum, quod non rebus, sed personis contemplatione dignitatis, atque militia indulgisse nos constat. Francisco de Clapperi, causa Fiscali 8. q. 2. num. 11.

Y lo que a cada vno se le concede peculiarmente, es justo que se le obserue, y en particular las jurisdicciones, Valenzuel. tom. 2. cons. 200. num. 2. ibi: Omnia iura semper prospexisse ne iurisdictiones confunderentur, sed unicuique ea qua illi competeret conseruaretur, l. 2. C. de executoribus, & exactoribus, lib. 12. cap. peruenit 39. in fin. 11. quest. 1. l. nemo, C. de iurisdictione omnium iudicum, l. consulta, C. de testamentis; nam illa frangi dicitur res magni preiudicij, Valenz. cons. 71. num. 48.

Y hallandose privilegiado especificamente este Cōsistorio, y no la Real Audiencia, lo que se concedio a los Diputados es visto negarse al Iuez de la segunda instancia, Salgad. p. 4. cap. 3. num. 173. ibi: Nam in iudicijs, & privilegijs, & similibus, quod non reperitur expresse concessum prohibitum censetur. Menochio cons. 689. idem cons. 764. num. 44. ibi: Quod quando vnus est privilegiatus in genere, alter vero est privilegiatus in specie, tunc hic privilegiatus in specie utitur suo privilegio contra illum privilegiatum in genere. Surd. de alimentis tit. 8. privilegio 61. n. 12. & 13. Y assi auiendo hecho mi parte eleccion de firma, se ha de suspender la execucion de la reformatoria de la Audiencia, Menochio cons. 790. numer. 14. ibi: Sententia executionem impediti, quando ab ea fait appellatum cum non dicatur adhuc res iudicata, nam si sua Maieitati de ipsa

appellatione constitisset, nõ mādasset exequi sententiã, quia non est presumendum Maiestatem suam voluisse auferre ius dictorum Dominorum de Gambaris. Porque es sin duda, Señor, que su Magestad, y los quatro Braços quiso cōceder este priuilegio al Tribunal, y que quisierõ, para que se pusieran en execucion las sentencias reformatorias de los Diputados; dos sentencias conformes, ò vna passada en cosa juzgada, *For. de excep. rei iudicata. Affl. decis. 28. in fin. idem decis. 362. Caraita ritu 123. pag. 412. col. 1. Sesse de inhibit. cap. 4. §. 2. num. 39.*

Y quando esta sentencia reuocatoria de la primera tuuiera execucion priuilegiada, interpuesta la apelacion se suspende la execucion, como priuilegio concedido al Tribunal de la primera instancia, *Salgado part. 3. cap. 13. num. 83. ibi: Quia appellatio sui natura legitima, & permissa suspendit effectum sententia, etiam secum trahentis executionem.* El mismo en la *part. 1. cap. 6. num. 39. ibi: Quia appellatio legitima suspendit effectum sententia, & iurisdictionem Iudicis, etiam si ipsa sententia secum trahat executionem, Valenz. tom. 2. cons. 157. nu. 29.* El mismo *Salgado p. 4. cap. 6. num. 50. ibi: Quod cum Iudex superior, qui tulit sententiam, non potest eam exequi pendente legitima appellatione ab illa interposita, quia per eam suspensa est eius potestas, & iurisdictio, cap. non solum de appellationibus in 6. toto tit. ff. nihil nouari appellatione pendente.*

No obsta si se dixere, que la naturaleza de la primera, y segunda instancia, es vna misma; y si en primera instancia tiene execucion priuilegiada la sentencia, si fuere reuocada esta, tiene execucion priuilegiada, porque el Iuez de la apelacion, *succedit primo Iudici, tamquam infirmator aut confirmator hac omnia, Salgado p. 3. cap. 11. nu. 4. vsque ad 11.*

Porque se responde, que aunque se le defiere, y debuel-
 ue el conocimiento, no se subroga en el privilegio del
 Juez de la primera instancia por razon del Tribunal, nam
 vt optime ait Valenzuela. tom. 2. conf. 190. num. 51.
*Subrogatus non succedit in privilegium primi, quate-
 nus qualitas in eo defecit.* Y en el num. 51. ibi: *Regulam
 predictam non habere locum in privilegijs, ex communi
 Doctorum opinione, in l. si eum, §. qui iniuriarum, ff. si quis
 cautionibus.* Y en el num. 53. dize, que quando adest diuer-
 sa qualitas in subrogato numquam sapit naturam eius cui
 subrogatur, l. 1. §. si quis autem de successione edito. Y en
 el num. 54. *Quod ille, qui est subrogatus debet esse eiusdem
 iuris, & conditionis cuius est ille in cuius locum subroga-
 tur.* Y en el num. 56. ibi: *Quod qui subrogatur, & succedit
 in locum alterius utetur honore, quoad exercitium iuris-
 dictionis, sed non procedet, nec habebit locum, in his que an-
 tecessori competebant, ratione dignitatis, cum primum sit
 reale secundum personale, text. ex expressus in terminis in
 c. Episcop. 17. dist. ibi: Verū tēpus ordinationis non ad Ec-
 clesias, sed ad personas refertur.* Luego si este privilegio se
 cōcede tan solamente a las causas q̄ conócierē los Diputa-
 dos, en faltádoles esta qualidad, no pueden gozar estas ten-
 tēcias de aquella prerogativa, nā subrogatus non sapit na-
 turam prædecessoris, quando militat diuersa ratio in sub-
 rogato, & in eo in cuius locum subrogatur, Salgado
 par. 1. cap. 3. num. 45. idem par. 2. cap. 7. num. 147. ibi: *Et sic
 paritas rationis requiritur in subrogato, & in eo in cuius
 locum subrogatur, ut eius naturam sapiat, & sortiatur, ad
 eo ut si subrogatus in aliquo discreparet, in eo non sortiatur
 naturam eandem licet in alijs sic, & ideo nihil mirum, ut
 cum ha dua qualitates una in locum alterius subrogata
 alterius naturam non sapiat, nec participet, sed in sua pro-
 pia*

piā meris limitibus contineantur. Y pues en nuestro caso ay diuersidad de qualidades, no puede, ni deue tener el mismo priuilegio la primera que la segunda sentencia, *nam unaquaque qualitas in suo disposito operatur, & sortitur effectum, Salgado par. 2. cap. 7. num. 130.*

Y vltimamēte, quando el priuilegio está concedido a la causa, como es en el Beneficio Curato, en la obligaciō guarantigia en los alimētos, en las causas de las miserables personas, y en los demas exēplos, traydos por los DD. comunmente, no obstante que el Iuez de la segunda instancia se subroga en todo en lugar del primero: si la primera sentēcia tiene execucion priuilegiada, reuocada esta por el Iuez de la apelacion, si interpusiere recurso no tiene execucion priuilegiada, *Salgado p. 3. cap. 4. num. 48. cum seq.* da la razon; porque *actor nitetur actione priuilegiata, ut pote in alimentis, & in obligatione guarantigia, & alijs similibus, reus vero non.* Luego con mayoria de razon, quando el priuilegio está concedido al Tribunal del primero Iuez, no se ha de poner en execucion la segunda reuocatoria de la primera, porque allà se puede replicar, que *actor, & reus non debent ad imparia iudicari, Salgad. d. 3. p. cap. 4. ex num. 14. vsque ad 21. Giurb. decis. 49. num. 15.* pero aqui, no porque quando el priuilegio de la execucion está cōcedido al Tribunal por el Tribunal, aunque sea reformada la primera sentencia, ninguno admite que se aya de poner la segunda sentencia en execucion, apelando por las razones que tengo dichas.

Calificase el que si la sentencia de los Diputados se ha puesto en execucion, y se reuoca por el Iuez de la segunda instancia, interpuesta eleccion de firma, que no se aya de poner en execucion con lo que dice, pulchre *Salgado par. 4. cap. 3. nu. 221. ibi: Non est novum in nostro iure, ut*

effectus appellationis elaudicet, ut per unam partem ab aliquo gravamine emissa appellatio habeat utrumque effectum, & à secunda revocatoria per alteram partem interposita, unum tantum, quoniam specialitas rationis favoris, & privilegij, & interdum odij qua per saepe variatur, diversimode operatur. El mismo, late p. 3. cap. 4. num. 11. ibi: Rationem autem omnes huius doctrina reddunt, etenim ratio illa unica, & finalis prohibitiva appellationis, à sententia affirmativa, illeque favor, & privilegium, & eius favore inductum cessat, minimeque viget nec concurrat in prima negativa, idem n. 26. idem Salga. p. 3. cap. 2. n. 15. & 16 ibi: Quod est generale verum in omnibus casibus, quibus in favorem alicuius inducta est appellatiois prohibitio ut intelligatur quando pro eo est lata sententia non tamen quando contra.

Concluyo este paragrafo, diciendo, que las palabras son como espejo, manifiestan el animo, y intencion, cap. is autem 22. quaest. 2. & 5. Valenzuel. cons. 162. nu. 18. Luego si los Actos de Corte beneficiaron con la execucion tan solamente a las causas que conocieren los Diputados, este privilegio no se ha de estender a la Real Audiencia; nam una, & eadem res sub diverso respectu, & consideratione diverso iure censerit potest, l. cum qui ades de usucap. l. ergo 30. §. 1. de acquirendo rerum dominio, l. cum filio 11. de legatis 1. Suelves cons. 68. num. 9. y no auiendo Fuero, ni ley que diga que el mismo privilegio tiene la vna sententia que la otra, no se deve executar la segunda, l. si servus, §. non dixit Praetor de acquir. hered.

J. SEGVNDO.

QUE QUANDO EL PRIVILEGIO ES-
 tuuiera concedido a la causa, aun en este caso no ha de te-
 ner execucion privilegiada, interpuesta eleccion de fir-
 ma, y que V. S. lo tiene declarado assi.

LA prueua de este §. se califica con lo que dexò escrito
 Cevallos q. 897. nu. 859. tratò en los antecedentes nu-
 meros de los priuilegios concedidos a las causas; duda en
 este numero, si se reformare la primera sentencia puesta
 en execucion, si la segunda gozara del mismo priuilegio
 que la primera interpuesto el recurso, y decide con estas
 palabras: *Effectus autem huius executionis maximus est,*
quia si prima sententia est exequenda remota appella-
tione durabit executionis vis, licet Iudex ad quem decla-
rauerit primam sententiam esse notoriè nullam iniustam,
 ¶ *atentatã.* Dà la razon del porque no se ha de executar
 la segunda, en el num. 863. ibi: *Et quod secunda sententia*
non sit executioni tradenda contra primam iam executio-
ni mandatam probatur, quia virtus executionis tribuitur
prime sententia, & non reliquis, quia alias daretur pro-
cessus in infinitũ, ut nunc prima, statim secunda, & illico
tertia executioni mandentur, ex quo maxima incommoda,
 ¶ *damna paterentur litigatores, unde circuitus est eui-*
 tandus. Y en el num. 864. ¶ 65. dice, que la virtud de la
 execucion, se concediò a la primera sentencia, y despues
 que tuuo efecto, celsò en la segunda instancia el efecto exe-
 cutiuo, y en el entretanto que la lite no se acabe està ex-
 tinto el priuilegio de la execucion, y assi se ha de proceder
 contra la primera sentencia via ordinaria, sus palabras son
 estas: *Quia postquam semel prima sententia habuit effe-*
 ctum

Et iam cessat quo ad secundam instantiam effectus via executiva, quæ interim quod lis non finitur extincta est. Et sic via ordinaria adversus sententiam primam procedendum est, l. a Dno Pio, s. si post additum de re iud.

Y en el num. 877. esfuerça esta opinion con apretadissimas palabras, ibi: *Quia lites fierent in mortales, nam postquam lis semel fuerit terminata contingeret, quod unnc prima sententia, statim secunda, Et reliqua executioni mandarentur, Et sic quod ex vna sententia resularet immissio vnus, Et remotio alterius ex qua mutatione nõ modicũ præiudiciũ paterentur, quæ confusio etiã causaretur in fractibus perceptis, in quibus fit condemnatio, cap. Pastoralis de causa possessionis, Et proprietatis, ibi: Ne lites litibus inculcentur, Et via possit fraudibus apperiri.*

De forma, Señor, que si la sentencia de la Real Audiencia se executase priuilegiadamente, se siguirian tan graues daños a las Generalidades del Reyno, como se dexa conocer claramente: pues seria preciso que con la mudanza, ya de vn Arrendador, ò Administrador, ya de otro, los Ministros de las Generalidades se mudassen, y la inteligencia en ellos, para el manejo de los negocios no fuesse la que seria menester, y se desca; redundando estos inconuenientes, en lo mas principal de el recobro, conseruacion, y aumẽto de la hazienda del Reyno, cuyo detrimento seria muy considerable, y en nuestro caso sin comparacion mas excessiuo, que en otro qualquier genero de causas de las que los Autores alegados refieren, pues en ellas podria padecer, vn particular, vna Vniuersidad, ò Republica; pero aqui, no menos que todo este cuerpo politico del Reyno, y en materia tan graue, como la de su juridicion, su autoridad, y su hazienda.

Prosigue Ceballos defendiendo esta opinion, y despues

pues de auer traydo los argumentos que ay para que la segunda sentencia deua tener execucion priuilegiada, que son los que refiere *Giurb.* en la *decis. 49. num. 15.* concluye con estas palabras en el *num. 897.* ibi: *Sed aduersus dictam decisionem est practica generalis omnium Tribunalium, tam Ecclesiasticorum quam Secularium, ut prima sententia executioni mandetur appellatione remota, & quod numquam prima executio erit reuocanda, quae opinio est seruanda in iudicando, & consulendo, & si Index appellationis, voluerit exequi suam sententiam, & eam exequatur de facto, si causa remittatur ad regalem Curiam per viam violentiam, omnia executata per Indicem appellationis reuocabuntur, quia alias via executiua haberet effectum momentaneum, & plura sequerentur incomoda.*

Y en el *num. 861.* dize, que la segunda sentencia reuocatoria de la primera no se ha de poner en execucion, auiendo apelado, y que esta es practica inconcusa en todos los Tribunales, ibi: *Appellationi defferendum erit, quousque res iudicata terminetur, & ita in practica observatur in omnibus Tribunalibus.*

No obsta, si se dixere, que este Autor està hablando sobre la ley 4. tit. 21. lib. 4. *recopilationis*, porque si escriuiera tan solamente sobre esta ley, no tenia que dar motiuos para que la segunda sentencia no se ponga en execucion, y ni dixera que esta es practica de todos los Tribunales, afsi Seculares, como Ecclesiasticos, y no respondiera a los argumentos de los Autores que lleuan la contraria.

A mas que *Salgad.* en la *p. 3. cap. 4. num. 55.* afirma que el priuilegio de la execucion, dado por el derecho a la primera sentencia, se entiende de prima vize. Lo mismo dize *Casador. decis. 8. de rescrip. in prin. & n. 5.* Abraça la misma opinion *Farin.* en la *decis. 526. n. 2.* adonde dize, q̄

porque está dispuesto q̄ la primera sentencia del ordinario en el Beneficio Curato, se pōga en execuciō, no obstante la apelacion, que aunque el luez de la segunda instancia reuoque la sentencia del Ordinatio no se ha de poner en execucion la segunda, sin embargo de que si se pusiera en execucion no tendria daño la Iglesia, porque entraria a regir la Vicaria el otro colitigāte, pro quo maior præsumptio viget; y la razon la dà en el num. 2. y en el num. 4. ibi: *Quia cum executio præseruetur dñi solitar appellatio suspensiva, præseruatio facta vigere debet, etiam lata reuocatoria, & in omnibus instantijs.* Aqui se dio la execucion a la primera sentencia tan solamente; aunque se reuoque esta sentencia no se pone en execucion, porq̄ se entiēde este priuilegio tan solamente por la primera vez: Luego assi mismo dandose la execucion priuilegiada a las sentencias de los Diputados por los Actos de Corte, se ha de entender este priuilegio de prima vice, y que dure en todas las instancias, hasta que esta sentencia passe en cosa juzgada.

Conuiene en esta doctrina *Gratia. en el tom. 4. discept. 667. num. 21. ibi: Et quamuis postea pronuntiauerit in deolutiuo non debet interim impediri executio, quia deolutiuum negotium non impedit executionem, nisi postquam illud sit finitum per sententias transactas in iudicatō.* De forma, que aunque el luez ad quem, reuocare la sentencia del luez a quo, no se pone en execucion, ni se puede impedir, ni quitar la execucion de la sentēcia del primero luez, hasta que pāsse la sentēcia en cosa juzgada; luego assimismo no se ha de poner en execucion la segunda reformatoria de la Audiencia interpuesto el recuso.

Y en el nu. 22. *Non potest autem dici, quod constet de re iudicata per vnicam sententiam cum requirantur tres cōfor-*

formes, vel dua habentes vim trium, qua neque sufficient,
 nisi postquam fuerint executioni demandata. Et num-
 quam dicitur lis finire post sententias nisi postquam fue-
 rint executae, cum ante illarum executionem lis semper
 dicatur durare, Et sic res iudicata non potest dici ante qua
 sit executae. Y en el n. 24. Et 25. Maxime, quia cum fuerit
 appellatum a sententia lata in deboluto non debet esse in
 aliqua consideratione, ac si non esset lata tamquam sus-
 pensa per appellationem, l. 1. ad finem, ff. ad Turpilianum.
 Et passim praedicta procedunt in omnibus causis executi-
 uis, in quibus nunquam retardatur executio cum solū de-
 feratur appellationi, quo ad deboluto, Et inhibitio mo-
 deretur quo ad effectū suspensiuū. Alega a Osa sch. Roland.
 Contardo, Menoch. Eugenio, y alsimismo q̄ la virtud de la
 execucion, se conceda a la primera sententia, y no a las
 otras instancias, Cancer tom. 3. cap. 17. num. 265. Peguera
 in praxi rubr. 29. tit. de execucion de sententia. Sigae la
 misma Gutier. pract. quest. lib. 1. q. 146. num. 8. propone la
 question. Si la primera sententia tuuo execucion priuile-
 giada, an, si reuocada aquella tendrà la misma execucion,
 auiedo apelado, y dize que no, his verbis: Per appellationē
 causa reducitur ad eum statutum in quo erat ante senten-
 tiam, quia ipsa per appellationem suspenditur, l. 2. vers. Fi-
 nali, ff. de penis, l. eleganter, S. quid ergo de conditione inde-
 biti, l. 1. ff. nihil nouar. appellatione pendente, ibi: Integer
 enim status, esse videtur prouocatione interposita. Y en el
 num. 11. ibi: In omnibus causis in quibus appellatio de iure
 remouetur, ipsa interposita non habet effectum suspensiuū.
 Et Iudex a quo absque metu attentatorum potest in cau-
 sa procedere, nec obstat secunda sententia in contrarium la-
 ta in gradu appellationis, quia ipsa non meretur executio-
 nem cū ab ea sit legitime appellatum, quinimo suspensa est,

causa, & reducta ad priorem statum.

Si se dixere, que Salgado habla en obligaciones guarentigias, ò en actores priuilegiados, ò en Beneficios Curatos; respondo, lo primero, que el mismo *Salgad. p. 3. cap. 4. num. 63.* dize, que esta doctrina procede, no solo en las cosas arriba referidas, sino en todos los juizios priuilegiados, ibi: *Quæ quidem sunt intelligenda in omnibus alijs causis, & Iudicijs sui natura priuilegiatis, seu appellationem prohibentibus.*

Lo segundo, en los Beneficios Curatos, es verdad que el priuilegio se concede, non iuri prouidendi, sed ipsi prouisioni, prouenit enim ex natura causæ, *Salgad.* con muchos *p. 3. cap. 11. num. 16.* el mismo *3. p. cap. 4. num. 53.* y si se reformare esta sentencia, no tiene execucion priuilegiada la segunda, porque per appellationem remanet extinta; y la razon de porque se ha de executar, es porque no padezca el Culto Diuino, y por el beneficio de las almas, pues tampoco parece padeciera el Culto Diuino, poniendose en execucion la segunda sentencia, pues ya tendria propio Parroco, y no obstante esto no se executa, porque la razón que asiste a la primera sentencia, no asiste a la segunda. Formo el argumento a las sentencias de los Diputados, en las causas que conocieren se dà execucion priuilegiada, ò por la autoridad del Consistorio, ò por razon de las causas. Luego puesta en execucion esta sentencia, el priuilegio que asistió para que la primera sentencia se pusiera en execucion, no parece que asiste a la segunda; ha se de considerar ya puesta en execucion la sentencia, y con Administrador nombrado por el Reyno; allà se dize que puesta en execucion la primera sentencia, no se ha de poner en execucion la segunda reuocatoria, porque ya cessò el priuilegio. Luego assi mismo puesta en execucion la sentencia

cia de los Diputados por la naturaleza de la causa, aunque se reformare por el Iuez de la segunda instancia no se ha de executar esta sentencia, porque ya espirò el priuilegio.

Y aunque *Giurba en la decis. 49. num. 15. 16. y 17.* lleuò por opinion, que si la primera sentencia tiene execucion priuilegiada, que la segunda reformatoria la ha de tener, aunque el actor nitatur priuilegiata via, aut agat obligatione camerali, seu instrumento guarentigio, & adhuc in Beneficio Curato; porque non debent ad impariam iudicari reus, & actor; y q̄ es injusto, vt litigantiũ alter sententię executionem habeat, alter vero non. Lo 1. respondo, que aunque sea esta opinion de tan doctissimo varõ, si es muy segura la que admite; no es mio el juzgallo, queda reseruado a la rectissima atencion de V.S. solo pondero lo que lleva *Salgado en la part. 3. cap. 4. per totum*, y en repetidos capitulos alegados en sus dos tomos de *Regia proteccionne*, con infinidad de Doctores. Lo segundo, que la razon por la qual, la segunda sentencia se puso execucion en la decisio[n] de *Giurba* fue porque sintio el Senado era nula la primera sentencia, y que assi no se auia de deferir a la apelacion, ibi: *Quare censuimus sententiam super nullitate decreti secundi latam non esse appellabilem.*

Parece preciso para fundamento de nuestra p[re]tension el proponer a V.S. el exemplar de Sebastian la Bay, el qual sorteo en Jurado de la Ciudad de Iaca. Puso se le excepcion y se declarò ser legitima, y se passò a extraccion de otro. Sorteo Blasco Ximenez, apelò a la Audiencia, y obtuvo Blasco Ximenez pendiente la apelacion; firma, para que de hecho, y sin conocimiento de causa, no se le despojara de la posesion del oficio de Jurado, en que estaua. Reformò la sentencia del Iuez a quo la Audiencia: Por parte de Sebastian la Bay, se pidio declarar la firma q̄ Blas-

co Ximenez tenia, constando que auia obrenido reformatoria sentencia en la Audiencia, y que se deuia executar priuilegiadamente, asì como se executò la que se dio en primera instancia, no se declarò, entendiendo V.S. que auiedo hecho eleccion de firma Blasco Ximenez, està suspendida la execucion de la sentencia de la segunda instancia; que siendo exemplar de tan gran Senado, de tã Supremos, y grandes Iuezes, se puede alegrar mi parte, diziendo en esta pretension con el *Consulto in l. emancipatus ad legē Corneliam de falsis; Sic enim inveni Senatum censuisse, l. nam Imperator de legibus, Quintilianus lib. 5. institutionū oratoriarum, cap. 2. Plinio epist. 5. lib. 1. At ego ne interrogare, quidem fas puto, de quo pronuntiatum est.* Y aunque no està confirmado este decreto pro illo præsumitur dum non reuocetur, *l. herennius, §. Caia de euictionibus, l. res iudicata de regulis iuris, Suelues cons. 61. n. 15. idem cons. 91. n. 6.*

S. TERCERO.

QUE EN DUDA SE HA DE
deferir a la apelacion.

EN duda se ha de deferir a la apelacion, quia præsumitur iusta, *cap. ut debitus honor de appellationibus, Valenzuel. cons. 76. n. 10. probant textus in cap. ad huc, el primero de appellationibus, l. 1. §. ultimo ad Turpilianum, l. si causa cognita, C. de transactionibus, abunde Covarrub. in practicis, cap. 23. num. 1. Borrel. cons. 30. num. 17. Rota post Postium decis. 282. num. 10. l. 1. ff. nihil nouari appellatione, text. in cap. 1. ut litependente nihil innovari, cap. 1. de re iudicata, cap. veniens de iure iurando.* Y haze fuerça manifeste el Iuez que niega la apelacion. *Salgad. par. 1. cap. 6. num.*

num. 1. l. Julia, ff. ad legem Iuliam de vi publica, ibi: *Lex Julia de vi publica tenetur, qui cum imperium, potestatem ve haberet aduersus prouocationem in seris aliquid fieri, ecce igitur violentiam, non solum consistere in denegata delatione appellationis, sed in sententia executione.* En terminos lo trae esto Salgado en la part. 1. cap. 2. §. 3. nu. 26. ibi: *Si autem in aliquo dua sunt Doctorum opiniones alia permitens appellationis delationem, alia autem negans.* Duda, que es lo que deve hazer el Iuez. Dizen algunos, que el Iuez puede elegir la opinion que le pareciere mas cierta, pero Salgad. en el num. 31. dice, que haze fuerza manifiesta el Iuez que no defiere a la apelacion, ibi: *Sed contrarium verius est, & sequendum, imò in dubio vim fecisse iudicem non deferentem appellationi, cui de iure in dubio deferendum est.* Cita veynte y quatro Doctores en prucua desta opinion. Con que parece, Señor, que V. S. deve declarar, que la sentencia reuocatoria de la Audiencia, no tiene execucion priuilegiada, aun quando el priuilegio està vnica-mente concedido a la causa, pues ay Doctores que admittan la vna, y la otra opinion; y por mas cierta, que la segunda no se deve executar interpuesta eleccion de firma.

S. QVARTO.

QUE HA APELADO EL RETNO, CON
 pretexto de error notorio, como resulta de la sentencia de la
 Real Audiencia, y que assi pendiente el conocimiento de
 este, no ha de tener execucion priuilegiada la
 sentencia de la segunda instancia.

EN el pacto 57. del arrendamiento de las Generalidades se puso por condicion formal, que el Arrendador,
 den-

dentro de vn mes despues que huuiere entrado aya, mediante juramento, de dar a los Señores Diputados lista, y memoria de todos los Porcionistas que tienen parte en el arrendamiento, y de la porciõ, y parte que cada vno tiene. Falto a este pacto Don Felipe, y assi el Reyno le rescindio por esta, y otras contrauenciones. Y por auerle constado que tenia Porcionistas por la exhibita de la capitulacion de Don Felipe, dize el motiuo de la Audiencia, *contrauentio autem clara, & enixa foret*. Si huuiera Porcionista q̄ no fuera fiança: lorge de Granja es Porcionista, y no fiança, como consta de la capitulacion, y aunque interuino por fiança, no fue nomine propio, sino como Procurador de su padre. En el motiuo de esta sentencia, parece (salua pax) ay error notorio, pues està verificado distintamente que tenia Don Felipe Porcionista, que no fuesse fiança: *Et ista sententia est notoria nulla, continet enim manifestum errorem, l. 2. C. quando prouocare nõ est necesse, Sueltes cons. 35. num. 7.*

Y quando el motiuo *falsam continet causam, & error exprimitur in sententia, ipsam reddit nullam*, Clementino *Pastoralis de re iudicata, cum multis allegatis a Sueltes in 2. semicenturia cons. 1. num. 13. Valenz. cons. 182. n. 11. ibi: Hoc enim procedit in nostro casa, in quo nullitas est euident, & notoria ex eisdem actis nã notoria nullitas dicitur, quando resultat ex ipsis actis, super quibus fuit fundatum iudicium*, con muchos. Y aunque tuuiera execucion priuilegiada, se ha de suspender, hasta que por V. S. sea juzgada esta causa, *Salgado cum multis p. 4. cap. 13. nu. 24. Barbos. in collect. cum multis in cap. 1. de sententia, & re iud. n. 2. Farin. in repert. iudiciali q. 50. per tot. Sesse de inhibis. cap. 1. §. 2. num. 34. & 35. Sess. decis. 355. nu. 22. & 23. idem decis. 356. n. 34. 35. 36. & 37.*

Ultimamente esta firma fue prouision como de tan Gran Senado: con que no se puede dezir, que fue prematura, pues el Reyno con la asistencia que tiene de los Actos de Corte, que su jurisdiccion es privilegiada por el Tribunal, y por los otros fundamentos alegados, prudentemente recurriò a V.S. a pedir esta firma, para si acaso tenia tan aduersa fortuna su sentencia, pues despues de reformada por la Audiencia, no fuera facil el impedir esta execucion. Y aunque es verdad que toca ua a esta Ilustrissima Corte el mandar que aquella sentencia se executasse, o no, *Scac. de appellationibus q. 11. art. 7. n. 162. Sess. de inhibit. cap. 3. §. 5. per tot.* Pero parece que de esta manera serà oyda mejor la justicia que assiste a mi parte; y si se aguardara a la reuocaciõ, no se examinara esta question tã ex professo, como aora, y pudiera ser que entre estas disputas executara el Iuez de la segunda instancia su sentencia. En fin, Señor, estas atenciones son propias de su prouidencia, pues como dixo el Emperador, *in l. 1. C. quando liceat unicuique: Melius est ante tempus occurrere damno, quam post illatum remedium querere, l. finali, C. in quibus causis restitutio in integrum non est necessaria.* Y no se ha de aguardar q̄ se cayga la casa, *l. stipulatio 72. §. sana de v. oblig. ut sic deinde agi possit, Salgad. p. 1. cap. 2. n. 76. §. n. 115, 16. §. 18. idemp. 1. cap. 6. num. 32. Sess. de inhibit. cap. 3. §. 1. idem cap. 4. §. 1. num. 1.* Ni obsta el Fuero final de *appellationibus*, porque la disposicion Foral habla para que por via de inhibicion no se embaraze al Iuez de la apelacion, pero no hablo para que por via de firma de agrauios hazederos no se pueda *inhibit ante sententiam*.

CONCLUSION.

Para que V.S.I. se sirua de declarar en el processo de la eleccion de firma, que la sentencia de la Audiencia no ha de tener execucion priuilegiada interpuesto el recurso se ha ponderado, que el priuilegio està concedido al Tribunal, que aun quando el priuilegio estuuiera concedido a la causa, aun en esse caso no se ha de poner en execuciõ la segunda. Que se ha de deferir en dada a la apelacion. Que ha apelado el Reyno con pretexto de error notorio.

Todo esto se pone en la rectissima atencion de V. S. y parece, que cada vno de estos motiuos, es suficiente. para que V. S. de al Reyno lo que pide, por ser este gran Tribunal refugio de la justicia, puerto de la verdad, asilo, y sagrada ancora de los Fueros, y el santelmo de los desagruios, que al imperio absoluto de su voz, y decreto, se le conseruara a mi parte su priuilegio: *Quoniam* (dezia Celio in Apologia pro Luciano) *semper enim egregia, atque Magnificam Duxi, Principibus placuisse priuilegia, & beneficia eorum auctoritate concessa sustineri.* Y Ciceron in oratione pro Cecina: *Ius amitti non potest sine magno Ciuitatis incommodo.* Y vltimamente este Consistorio, todo el Reyno, y todos vniuersalmente suplican a V.S. esta declaracion, porq̄ en ella consiste toda la autoridad del Reyno, la conseruacion de su jurisdiccion, y el estar executoriados los priuilegios q̄ tiene por los Fueros, y Actos de Corte, con el decreto de tan gran Senado, dando fin a la alegaciõ con lo que dezia Ciceron: *In verrem id salutis omnium ratio, & veritas postulat omnes hoc loco Ciues Romani, & qui adsunt, & qui ubique sunt, vestram severitatẽ desiderant, vestram fidem implorant, vestrum auxilium re-*
qui-

quirunt, omnia sua iura, commoda, auxilia, totam denique libertatem in vestra sententia versari arbitrantur. En Zaragoça a 20. de Nouiembre de 1657.

El D. Manuel Contamina.

El Dotor Martin Iuan del Rey, Ad- uogado Ordinario del Reyno.

El Dotor Pedro Lorenzo de Cueba, Ad uogado Ordinario del Reyno.

El D. Manuel Fernandez, y Navarro.

El D. Miguel Claramunte.