

874

Gueuara los 23 2. qs. que le debia su Magestad, fuesse la causa final de su assiento, se fundò en nuestro informe num. 13. y siempre que lo confirmare el señor Fiscal, procederà inconcuso aquel fundamēto. Pero estender esta causa final, a q̄pre cisamēte ay de auer cobrado, para hazer la dexacion, serà violētar el contrato, y torcer las condiciones, que en quatro miran a esto, se pusieron solo en su fauor, y no hã de obrar algo contra el. Mantie. de tacit. & ambig. conuent. lib. 2. tit. 12. num. 27. Giurb. in consuet. Mesan. cap. 14. glos. 2. n. 4. Scac. de commert. §. 2. glos. 5. num. 308. Stephan. Grat. discept. for. c. 651. num. 21.

Num. 3.

Ni se puede ponderar para este efecto en fauor de la Real hacienda, lo que se dize en la Condicion 18. del assiento, en aquella clausula: *T siempre que llegare el caso, de que todas las salinas del Reyno corran por cuenta, y administracion del dicho Martin Ladron, y de estar el satisfecho, y pagado de lo que mi hacienda Real le debe, y le debiere de lo librado en dichas salinas, darà las fianças que parecieren justas, para la seguridad de los juros, y finca, de mas de la obligacion que aora ha de hazer, è hipoteca del dicho oficio, y juro, u desistir y dexar las rentas a su eleccion.* Pretendiendo, que induce condicion precisa, de estar satisfecho y pagado, para hazer la dexacion.

Num. 4.

A que se responde, que lo principal a que mira este capitulo, es asegurar con mas fianças la administracion, si quisiere passar adelante con ella el señor D. Fernando, despues de estar pagado: porque antes la aseguraua con su credito; y para declararlo pusieron como en parentesis, *Que auia de estar satisfecho, y pagado,* para la obligacion de dar mas fianças; pero no que precisamente lo auia de estar, para poder hazer la dexacion, porque no es esto lo principal de la

la condicion, y así si no se ha de atender, l. i. ff. de au-
thorit. tut. cap. ad audientiam, & ibi glos. de praes-
crip. l. i. r. q. in tract. cessante causa, limit. 2. in fin.
Surd. conf. 67. n. 31. & conf. 96. n. 49.

Tampoco es de consideracion dezir, que a su Ma-
gestad le importaua se diziesse la cobrança, por el
beneficio q le resultaua, de quedar libre de los 232.
qs. que debía. ¶ Porq se responde: no se puede esto
inferir del contrato, cuyo principal fin fue, el de sa-
tisfazer al Governador, que era el que instaua, no el
librarse su Magestad de la deuda; pues aunque paga-
ua intereses della, mayor comodidad le era serui-
se de todo lo que rendian las salinas, en que estaua el
principal socorro de su armada, verificandose aqui
lo que se dize en la l. i. §. in causa, ff. de quaest. obit.

Con esto queda respondido a lo que puede dezir
el señor Fiscal, pues se excluye llanamente esta con-
dicion 18. de induzir obligacion de hazerse pagado
primero el señor D. Fernando, para poder dexar las
salinas. Y no siendo condicion en quanto a esta par-
te, cessa el si es diuidua, o indiuidua, ex Valg. Philo-
soph. princip. *Non entis, &c.*

Y quando fuera condicion, se auia cumplido co-
mo pide el Derecho, pues el señor D. Fernão aguar-
dò a hazer la dexacion, quando pudiera estar paga-
do, si su Magestad no se lo huiera impedido, como
se fundò en el num. 19. de mi informe. ¶ Sin que
obste dezir, que el cumplimiento auia de ser in espe-
cifica forma: Porque esto no se entiende tan stricta-
mente en los contratos, que excluya modo equipò-
lente, cap. nihil, de verb. sign. secundum communẽ
intellectum, ni aun en los delitos, ex Parlad. lib. 1.
quotid. c. 17. n. 4.

Sin q se pueda oponer a esto, q los cõtratos no re-
ciben interpretacion ampliatiua, aunq sin ella no se
pue-

Num. 5.

Num. 6.

Num. 7.

Num. 8.

pueda cōseruar: Porq̄ aqui no tratamos de interpre-
tar cōtrato (en q̄ puede ser q̄ proceda esta regla) sino
de cūplimieto de cōdiciō necesaria (segū quiere el se-
ñor Fiscal) en que sufficit quod fiat ex æquipolēti, v c
ex Paris. conf. 74. n. 6. lib. 3. Ceph. conf. 3. 12. n. 143.
& conf. 349. n. 8. obseruat Car. de Graf. de except.
except. 33. n. 38. cum seqq.

Num. 9.

Y mas siendo la causa de no cūplir in specifica
forma, la mesma hazienda Real, que impidio la co-
brança, como se dixo en el informe a num. 27. & 28
y esto contra la condicion del contrato; con que el
no implemento obsta solo a la Real hazienda, q̄ pide
lo que ha impedido, teniendo contra si las resolucio-
nes legales, en que discurren, y ajustan en terminos
Cardos. in praxi iudic. & advoc. verbo *Conditio*, n. 7.
Rotā apud Fariñ. decis. 493. num. 3. & 6. tom. 2. p.
1. Viuius decis. 383. num. 1. Grasis d. except. 33. nu.
22.

Num. 10.

Vna de las más concluyentes razones de que se
ha valido el señor D. Fernando, es dezir, q̄ su Mage-
stad librò contra la condicion. 13. del A siendo, impi-
diendole su cobrança, q̄ fue la causa final del contra-
to, y que por no auerse cumplido, pudo hazer, y hi-
zo la desistēcia, como se fundò en el informe a num.
26. y se añade a Ramon. conf. 7. num. 30. Noguera.
alleg. 18. num. 97. Y desto dize el señor Fiscal, que
se infiere otro de los principales fundamentos de su
justicia.

Num. 11.

A que respondo, ser lo cierto en este caso, que su
Magestad faltò a la condicion, por valerse de tan
gran suma como 493. qs que librò, y cobrò: y que-
rer del defecto del cumplimiento deste pacto, por la
conueniencia de la Real hazienda, fundar otra, di-
ziendo, que se le adquiere nuevo derecho, para la fir-
meza del contrato, y obligacion de proseguirle el
señor D. Fernando, no se como pueda ser en termi-
nos

nos de justicia; porque obligarse mas con la mesma
causa legitima, que ay para distraerse, y apartarse,
puede ser acto de la voluntad, pero no ley del Reyno,
sino es que se diga lo que aquel:

Fungitur in vobis, munere legis amor.

Dize el señor Fiscal, que las fincas importauan
200. q̄s. mas de los 232. que se debian al señor D. Fer-
nando, con que siẽpre pudo su Mag. librar en el exes-
so; Pero si este es de 200. q̄s. y su Magest. ha librado
493. excedio del excesso. ¶ Demas, que qualquier
librança se opone directamente a la condicion, que
dize: *Que en ninguna de las dichas rentas no se aya de
poder librar, ni libre cosa alguna, hasta que el dicho Mar-
tin Ladron de Guevara aya cobrado enteramente.*

Con que no se puede negar, se ha contraueni-
do expressamente a vn pacto de tanto interès para el
señor D. Fernãdo, y quãdo no lo fuera, bastara auer-
sele faltado a la fe prometida, para poder hazer la de-
xacion, Rot. in nouissim. diuers. decis. 210. part. 1.
Gratian. discept. for. tom. 2. cap. 301. nu. 114. & 15.
Carror. de locat. part. 4. tit. de euiction. nu. 65. Rot.
apud Peñ. decis. 798. n. 6. & 7. que dà la razon: *Et eo
maximè, quia exceptio nõ ad implementi, non tã est fun-
data in interesse, quam in defectu, seu violatione fidei.*

Añade el señor Fiscal, que se pudo opener el señor
D. Fernando a estos libramientos de su Mag. para q̄
se declarara auia de cobrar primero, ¶ A esto se sa-
tisfizo en el informe num. 32. con que la necesidad
desta oposicion, y litigio, es lo que quiso escusar el
Gouernador con el assiento, pues antes del tenia sus
libranças, y por no andar concurriendo con otras a
pretender prelacion, entrò en el contrato, con ley de
q̄ no se diesse; y se deuio cumplir, por ser de tanta cõ-
ueniencia, y sin esta no tomara el assiento; pues co-
mo se puede tolerar agora q̄ se le interpreten varia-

B men

Num. 12:

Num. 13:

Num. 14:

mente? dize la l. si quis ita paciscatur 9. ibi: *For sitam enim multū eius intererat, ne ei vicinus nō solū qua nollet, agregaretur, sed etiā pro quo specialiter interdicitū est: Cum etenim venditor, vel alter alienator, non alia lege ius suum trasferre passus est, nisi tali fretus conventionē: quomodo ferendum est aliquā captionem ex varia patiens interpretationē, C. de pactis inter empt. & vēd.*

Num. 15.

La condicion que puso el Governador para huir los Tribunales, no queriendo, ni aun cobrar su hazienda, *cum forali streptu*, que dize el cap. nihil prodeit, de prescription, no le auia de seruir para que incidere en Scilla: Y asi no tuuo obligaciō a oponerse, y a litigar, como dize el señor Fiscal; Ni este es de los impedimentos que ay obligacion a procurar remouer, porque no es impedimento; sino defecto de implemto, por parte de su Mag.

Num. 16.

Aquel impedimento que prouiniendo de vn tercero, prohibe no se cumpla la fe prometida a otro, es el que ay obligacion a procurar remouer; y en este caso hablan las Doctrinas, y resoluciones que allegò el señor Fiscal; y el consejo 8. de Surdo: Pero aquel impedimento, que directamente pone el mesmo que me està obligado, a que no tendrè alguno, quien puede dezir me tocarà el procurar remouerle: que es la limitacion del señor D. Iuan de Larrea alleg. 18. que trae el consejo de Surd. y en el nu. 22. lo ha limitado, diciendo: *Vel cum factum Principis diuertit, & ex voluntate, respicit impedimētum*: porque entonces no tiene que hazer el que le padece, para conseruar su derecho, vt in tota alleg. præcipue a n. 3.

Num. 17.

Tambien quiete el señor Fiscal fundar, que por no auer opuesto el señor D. Fernando a las libranças de su Mag. el derecho de compenfar consigo mesmo, se perjudicò de manera, que aunque despues quicra valerse de la excepcion, no podrà. Y aunque yo pudiera

diera distinguir esta doctrina, la quiero dejar intacta para lo que valiere en su proposito, pues no me es de perjuizio en este, donde el señor D. Fernando no trata de repetir lo q̄ ha pagado per conditionem indebiti, que es en los terminos q̄ habla la proposicion del señor Fiscal, y la l. qui invicem 30. ff. de condit. indeb. y Angel. en todo el consej. 259; vt videre est in num. 1. ibi: *Tamen soluens non repetit, vt indebitum licet possit compensatione tueri.*

El señor D. Fernando solo trata de q̄ por no auerle dexado cobrar su Magestad lo que se le debia, se ha de computar lo que ha pagado, como si lo huiera percibido, para poder hazer la dejacion (quando necessitasse de estar pagado, para poderla hazer) por no auer sido hecho suyo el no cobrar realmente, sino de su Mag. que estaua obligado a no impedirle, como se fundó en el informe, num. 27. & 28. Pues que tiene que ver esto con la condicion indebiti, que no la intentamos? si solo se pretende este derecho, que en terminos mas apretados le reserva V. piñ. in d. l. qui invicem 30. ibi: *Non habet conditionem, veluti indebiti soluti, sed sui crediti petitionem.*

Todo el fundamento del señor Fiscal, y quantos discursos infiere, se vien en reducir en que pagó voluntariamente el señor D. Fernando, y su padre; diciendo, que de ningun modo consta lo hiziesse compulso, antes por su beneficio, dexando correr los intereses de a ocho por ciento, y la ganancia de la administracion.

Conueniente estas causas demostratiuamente, porque mal se conforma, querer dilatar la administracion, por la ganancia, y hazer la dexacion della, cō tanto esfuçço, como se vè en este pleyto. ¶ Y si se sintiera alguna conueniencia en los ocho por ciẽto de intereses, con no auer tomado el assiento, para ha

Num. 18:

Num. 19:

Num. 20:

zerse pagado, corrieran dilatadamente, pues no se trataua de dar satisfacion, y esta importaua de modo a la casa del Governador, que está pagando oy a mas de 20. por ciento de deudas q̄ se auian de extinguir con este credito, sin otras, porq̄ ha padecido excecuciones, y molestias. Y vltimamente en los hōbres de negocios, ya se sabe, que nada es de tanto interes como el dinero.

Num. 21.
81. mo M

A lo voluntario de las pagas se satisfiço llanamente desde el num. 34. del informe: y aunque en el 33. se dixo, se mostrarian extrajudicialmente los apremios, despues pareció mas a proposito presentarlos en juyzio, y el hazer memoria de ellos, ha dado causa a este papel: con q̄ procederá mas legitimamente lo que alli se dixo. Y fino quisiere el señor Fiscal asfentir a los ruegos, instancias, y persuasiones que se usaron con el Governador, para que diese lugar a su Magestad, sin embargo de su asfieto, será fuerça aya de creer los efectos que persuaden mas, l. si tamē 48. §. ei qui seruum, ff. de ædilitio edicto, l. de pupilo 5. §. meminisse, ff. de noui operis nuntiation. Quid. in Heroid. 16.

Num. 22.

Sed tibi hoc suadet rebus, non voce—

Pero sin atencion a todo esto, el señor D. Fernando se opuso, replicò, y contradixo las librâças, y sin embargo le mandaron pagar: Con esto han cessado todos los fundamentos del señor Fiscal, y la autoridad de Gratian. tom. 13. cap. 485. nu. 5. se cōuierte en nuestro fauor, pues dize: *Nam ad hoc, vt solutio propter preceptum superioris dicatur coacta, necesse est vt debitor contradicat, & soluere recuset, & hoc non obstantē superior precipiat, & mandet.*

Num. 23.

Que conste deste requisito, es euidente, por las sobrecartas presentadas, y muchas mas q̄ no se pueden facilmente sacar de los Oficios, y Contadurias, y en

5
 cada vna dellas se respondió a la librança lo mesmo
 que en las presentadas, donde dicen: Que no las po-
 dian pagar por estar consignadas las dichas fincas en
 virtud de su asiento, y tener capitulado q̄ no se auia
 de poder librar maravedis algunos, hasta estar paga-
 do: Y sin embargo se despacharon las sobrecarras,
 haziendo relacion desta respuesta. Pues con estos a-
 premios, ó con el miedo de que no le diesen otros,
 no estará bastante mente excusado? Preguntala l. no-
 uissimè 7. §. 1. ibi: *Quid si compulsus, aut metu ne com-
 pelletur: nonne debet esse excusatus? ff. quod falso tu-
 tor è auctore.*

Pero lo cierto es que solo el simple mandato del
 Iuez excusará, argumento text. in l. quamquam 4.
 in princ. ff. de aqua, & aqua: pluuia arcèd. donde el
 mandato del Iuez es apremio, cō que no solo se vio-
 la el derecho proprio, pero ni aun la religion, ibi: *Et
 si iussu Iudicis compulsus opus restituerit, nõ esse sepulchri
 violari actione.* Y esta es la Doctrina de Bart. in l. cre-
 ditor, ff. de solut. Afflic. decis. 150. n. 18. Dec. conf.
 25. n. 1. Menochi. de arbitr. lib. 2. cas. 137. n. 22. Aze-
 ued. in l. i. tit. 21. lib. 4. n. 194.

Las Doctrinas de Gratian. in d. discept. 485. n. 5.
 y de Salgad. 4. part. de protect. reg. cap. 7. a. nu. 152.
 hablan en el deudor a quien se le embargò el credito
 del acreedor: y este despues executa, ò en el deposita-
 rio que tiene otros embargos: que en estos dicen es
 necessaria contradicion, y que se aguarde a segundo
 precepto del Iuez, ex text. in l. ait Prætor 7. §. 2. ibi:
*Puto autem si allegans minorem esse, compulsus sit ad solu-
 tionem, nihil ei imputandum, ff. de minorib.*

Y por lo que se aguarde el segundo precepto, y q̄
 sea despues de la contradicion, y de alegar el impe-
 dimento, es por certificar al Iuez de la causa, con que
 podrá ser que desista de la primera orden; assi lo ex-
 pli-

Num. 24.

Num. 25.

Num. 26.

plica, y concluye ex Paulo de Casta. in l. 2. n. 7. in fine, ff. de iudic. Gratian. in d. discept. 485. n. 13. ibi: *Et est distinctio iuridica, quia debet innotescere Iudici excusationem solvendi, & defensio, forsitan enim iudex destitisset a iussu.*

Num. 27.

Pero en nuestro caso es muy diferente, y basta el primer mandato, por ser del Principe, l. 30. & 52. titull. 18. part. 3. y quedò bastante mente resguardado el Señor Don Fernando, y su padre, con pagar al primer requerimiento de las libranças, y mas viniendo prevenido en ellas el impedimento que se podia representar, mandando, que sin embargo del se pague: Y à se verá quan sin fruto, y aun sin atencion fuera replicar a su Magestad con lo mesmo que embia vencido, y hazerle memoria de lo proprio que està refiriendo: *Neque enim certiorari debuit, qui non ignoravit,* dize la l. 1. in fine, ff. de action. empt. & vendit.

Num. 28

Y para que se vea como se procedio en la ocupacion, y librança de los 493. quentos; su Magestad mandò valerse de la finca entera (que llama de sembrada, despues de pagados los juros) del año de quarenta y quatro, que fue el primero del assiento del Governador, en que capitulò, que toda la finca auia de quedar cedida hasta en cantidad de los 232. quentos de su credito, sin que se pudieffe librar algo hasta estar satisfecho: Lo qual derogò su Magestad, y en cada librança iba inserta la Cedula dello, como consta de vna de siete quentos, presentada nueuamente, que dize:

EL REY. *Presidente, y los de mi Consejo de Hacienda, y Contaduria Mayor della, sabed, que en diferentes consultas de la Junta de Armadas, y últimamente en dos de 28. de Abril, y dos de Mayo passados de este año, resolví, que todo lo que quedasse desembarazado este año en las rentas de la sal, despues de satisfechos los ju-*
ros,

6
 ros, se aplicasse a la consignacion de la Armada del Mar
 Oceano, en la forma que se hizo los años passados. Y por-
 que conuiene a mi seruicio, que se execute assi, os mando,
 que todo lo que el dicho año de 1644. estuviere desembá-
 rrazado en las rentas de las dichas Salinas del Reyno,
 despues de satisfechos los juros firmados en ellas, libreis en
 la forma que se ha acostumbrado a Antonio Baez, de
 Guzman, Tesorero, y Recetor General de la dicha Tan-
 ta de Armadas, &c. Et infra: Lo qual cumplireis assi,
 no embargante el Asiento tomado con el Governador
 Martin Ladron de Guebara, sobre encargarse de las di-
 chas Salinas, y otra qualquier cosa, que aya, o pueda
 auer en contrario; que para en quanto a esto toca; y por
 esta vez, dispenso con todo ello, quedando en su fuerça, y
 vigor para en lo demàs, &c.

Apenas contratò el Governador, quando le de-
 rogaron el contrato: notable asiençion!

Tam paucis editis horis, 100p. 11
Hac tibi prima dies, hac tibi summa fuit.

Que replica se podia hazer a su Magestad: que
 quando *Scienter derogat iuribus alterius non est facien-
 da alia expressio*; Baidus in cap. cum ordinem, co-
 lumn. 4. in princ. vers. *Concludo ergo*, num. 10. &
 column. 6. in princ. vers. *Et predicta faciunt*, nu. 17. de
 rescript. Felin. in c. super eo ad fin. vers. *Limita om-
 nia*, de offic. deleg.

El Decreto es de vn Principe, que puede darle,
 y de quien se presume causa legitima; que al vassa-
 llo, aunque interessado, no toca el calificarla, ni opo-
 nerse: Pero no por que obedezca, quando no puede
 hazer otra cosa, se infiere renunciacion de su dete-
 cho, ni consentimiento alguno, y meños el presun-
 to en que se funda el señor Fiscal, pues le excluye en
 qualquier caso la reuerencia, l. 2. §. *quæ onerandæ*,
 ff. *quarū rerum actio non datur*, l. *Liberto*, ff. de ob-

sequ.

seq. à liber. & libert. præst. l. si quis cum sciret 91. ff. de furt. cum plur. Hermos. in l. 56. tit. 5. p. 5. gl. 2. n. 13. & 25. Con que se ha satisfecho a lo volutario de las pagas, y renunciacion presunta.

Num. 31

Los fundamentos referidos son tan ciertos para la dexacion, que assegurauan por esta parte el pleyto, quando le huiera; pero estamos fuera del, con lo que manda su Magestad, de que para esta dexacion se computen las cantidades de que se ha valido, como si las huiera cobrado el señor Don Fernando: Y no siendo otra la duda desta causa, queda extinta, como se dixo en todo el punto 4. del informe, donde se trasladò la Cedula en que lo mandà su Magestad.

Num. 32

Insistir el Señor Fiscal, que no debe valer esta Cedula, porque se ganó in medio litis, no puede ser de impedimento, como se fandò en el num. 56. del informe. Y atendiendo se a la verdad del hecho, se hallarà, que no es gracia, ni priuilegio; ni rescripto, sino vn còtrato en que quedà mejorado el derecho de su Magestad. Con que cessan las autoridades alegadas en contrario, y el conf. 48. de Gràm. en el n. 10. que habla *in priuilegio*.

Num. 33

Y esta respuesta satisfaze tambien a lo que se dizè, de que para esta impetracion no se refirió el estado del pleyto, ni los autes, y sentencias que en el auia contra el señor Don Fernando. Porque lo cierto es que no ay impetracion, ni gracia, y que se hizo enterissima la relacion del pleyto, como consta de la mesma Cedula, y la noticia que auia del, era muy cabal, consultandose por el mesmo Consejo dò de se litigaua:

Num. 34

Y si se quisiere dezir, que para el mesmo pacto, y transaccion se huieron menester expressar los Autes, y sentencias: Satisfago, con que estauan extintas por la su plicacion interpuesta; *Quia prouocatio nis*

7
 nis remedio, condēnationis extinguitur pronuntiatio,
 dice la l. 1. §. fin. ff. ad Senacus Consultus Turpili
 Y lo dexò formalmente decidido Vlpiano: in l. Ele-
 ganter 23. §. 1. ff. de condit. indebit. donde anulán-
 do la transaccion hecha despues de la sentēncia,
 prosigue así la suya: *Quid ergo si appellatum sit? Vel
 hoc ipsum incertum sit, an iudicatum sit, vel an senten-
 tia valeat? Magis est, ut transactio vires habeat, tunc
 enim rescriptis locum esse credendum est, cum de senten-
 tia indubitata, qua nullo remedio ademptari potest, trá-
 sigitur.*

Tambien se quiere valer el Señor Fiscal de de-
 zir, que en la Real Cédula no ay mas verificacion
 de causa, que la narratiua que hizo el Señor Don
 Fernando, y que por esto su Magestad, despues de
 auer tomado resolucion, de que se computen estas
 cantidades, diziendo: *Porque para este efecto (de la
 dexacion) se han de considerar como si las huiera co-
 brado el Governador (añade luego la causa) por no
 ser hecho suyo; auerlo dexado de hazer, sino disposi-
 cion, y orden mia, por otras conueniencias de mi serui-
 cio.* Y que esto solo es lo que se auia referido en la
 suplica.

Num. 35.

A que respondo, que las palabras del Principe;
 aunque solo sean narratiuas, plenam fidem fa-
 ciunt, l. 1. §. initio eiusdem, & ibi Bartol. ff. de of-
 fic. Praefect. vrb. Hippolytus Riminaldus conf. 365.
 num. 27. volumin. 4. Ruinus consil. 21. num. 1. vo-
 lumin. 1. & conf. 200. num. 1. volumin. 2. Capicius
 decisio. 86. num. 2. ¶ Demas que se puede ver,
 si estas palabras conuienen en todo con la otra Ce-
 dula, de qua supra numero 28. Y si alli se está va-
 liendo su Magestad dello, por su disposicion, y or-
 den, para conueniencias de su seruicio, no será
 mucho, ni incierto, que en estotra lo refiera. Sed

Num. 36.

D
quid

quid moror in re tam aperta? Discurrir en esta cau-
sa, y fundar lo discurredo, teniendo tales Iuèzes,
es alumbrar el Sol con debil llama. Afsi lo siento,
salva in omnibus, &c.

Licenc. Don Pablo
Antonio Suarez.