



IESVS, MARIA, IOSEF.

I N

PROCESSV

APPELLATIONIS

IOANNIS ARNAL.

SVPER EXECUTIONE CHYROGRAPHI.

POR EL APELANTE.

Initium â Domino.



Instancia de Iuan del Bayo, se proueyò por la Corte del Señor Iusticia de Aragon, vn apellido executorio, y captionario contra Iuan Arnal, por vna escritura priuada, ò albaran de 82. lib. 6. sueld. en que le estaua obligado; y auiendo se executado, se suplicò reuocar, y anular, porque en la *oblata*, no se hizo fè del albaran, ni se exhibiò hasta el *cum constet*.

Declaròse, que la reuocacion, y anulacion suplicada no auia lugar, y se ha interpuesto apelacion a V.S. y parece que se ha de reformar la pronunciacion del Iuez à quo.

A

Por-

Porque el actor tiene obligacion de exhibir las escrituras, de que hizo mencion en su peticion, DD. *in l. edita, C. de edendo*, Baldus *in l. qui stipendia in fine, C. de Procurat.* Guido Papæ *singul. 245.* Muscatellus *in sua praxi, part. 3. Glos. comparens, num. 7. & 8.* Speculator *de instrument. edit. §. 5. num. 5.* Innocentius *in cap. 1. num. 3. de probat.* Cancer *variar. cap. 19. num. 20. par. 1.* Gaito *de credito, cap. 2. tit. 5. art. 2. inspectio- ne 1. num. 1066.* Y si la escritura que se ha de producir, es, para que los testigos deposen, que es verdad lo q̄ contiene (porque de otra manera no se podia executar) se ha de hazer fè a tiempo que los testigos han de ser sobre ella examinados.

Y assi al tiempo de la *oblata* del apellido se auia de auer exhibido el albaran, porque en el *cum constet*, aunq̄ se hizo fè del, es, quando juntamente se haze fè del juramento, y deposiciones de los testigos, y assi deposaron a tiempo que no estaua el albaran en processo; y para que pudieran depolar, de necesidad se auia de auer hecho fè antes del *cum constet*, porque quando depolan los testigos, se supone el albaran producido en juicio, ex Foro de los albalas de Mercaderes, D. Iosephus de Niño *in prefatione ad Albaranum, num. 65. ibi: In nostro autem chyrographo precisè requiritur recognitio, id est, quod constet Iudici per depositionem testium, vel confessionem partis, quod illud albaranum productū, est scriptum, vel subscriptum de manu ipsius Mercatoris obligati.* Portoles *verb. Mercator num. 12.*

Dize Bardaxi en el Fuero, *Por quanto de apprehens. num. 32.* que entre otras cosas se testifica la oblata, para que se sepa quando se diò el apellido, *cum pro eo tempore habetur consideratio ad iura partium.* Luego si el

dre-
ap

drecho del apellidante es por vn albaran , al tiempo de la oblata lo auia de auer exhibido , que es quando se ha de considerar el drecho que tiene. Dada la oblata manda el Iuez informarse de lo contenido en el apellido a suplicacion del Procurador que lo auia dado , y assi antes del *cum constet*, se auia de auer hecho fe del albaran, porque entonces se han de examinar los testigos, y como no ay en processo escritura alguna que se aya producido, no ay sugeto sobre que assienten sus deposiciones.

Y de la manera que el Iuez no puede pronunciar ex instrumento , aut actis non productis, *ex l. Iudices, C. de fide instrument.* Andreas Gail. *lib. 1. Obseru. 107. num. 13. § 14.* Rebuffus *tom. 3. tit. de part. product. art. 1. num. 3.* Iasson *in l. 1. §. editiones, col. fin. ff. de edendo;* assi tampoco los testigos pudieron depolar sobre el albaran, de que no se auia hecho fe en processo. Y aunque se diga, que el Notario lo tenia en su poder, no se le ha de creer, *sicut alias assertioni Notarij non statuitur, etiã si dicat se vidisse, & registrasse instrumentum;* *Surdus decis. 231. num. 3.* Gratianus *tom. 2. disceptatione 268. num. 35.* Ferretus *cons. 81. num. 3.* Corneus *cons. 243. lib. 3.*

Porque de las escrituras, en juicio se ha de hazer fe, y al Iuez le toca ver el instrumento para que determine el processo de la execucion, Colerius *de processu executivo, part. 3. cap. 1. num. 107. ibi: Et hac quotidie videmus, ita practicari, quod Iudex inspecto instrumento executiuo decernat processum paratæ executionis,* Rebuffus, *tom. 1. tract. de chyrographo, nu. 68. fol. mihi 191.* Y no se dirà que se ha hecho en juicio lo que no se hizo en presencia de Iuez, Baldus *in l. interrogatam, C. de liber. caus.* Lucas de Penna *in l. 2. C. de iure Fisci.* Y sien-

4
do acto judicial el auer de exhibir vna escritura, no lo puede hazer el Notario sin mādamiento de Iuez, ad tex. in l. neminem, C. de exhib. reis, l. iubemus, C. de liber. causa, l. instar, C. de iure Fisci, Baldus in l. 1. num. 22. C. qui accusare non possunt, Afflictis decis. 245. num. 8. Menochius de arbitrar. casu 144 num. 7. porque las escrituras se han de producir Curia pro Tribunali sedente, vt dixit Vincentius de Franchis decis. 623. num. 6.

Y no obsta el dezir, que teniendo en su poder el Notario el albaran, es bastante para que se tenga por exhibido a fin de examinar los testigos, y que yà les ha mostrado la escritura sobre que han de depolar. Porque se responde, que el Iuez, es el que dà norma a los Actuarios de lo que han de hazer, vt dicit Baldus in Authent. que supplicatio, vers. Et licet, C. de precibus Imperat. offeren. Gabriel Sarayna in addit. ad Mathesilanum singul. 1. num. 1. Y assi en nuestro caso no pudo el Notario sin auerse hecho fê del albarã, examinar con èl los testigos, porque faltò el decreto del Iuez, & Notarius non potest se extendere vltra decretum à Iudice prouissum, tradit Baldus in l. cunctos populos, num. 41. C. de Sum. T. Rinit. Rota Romana decis. 103. p. 2. diuers. Sacri Palatij. Ni es de consideracion, que en la Corte es el estilo no hazer fê de los albaranes en la oblata del apellido, sino en el cum constet, porque a mas de no auerse prouado, porque el estilo no se presume, vt post Glos. in l. 1. C. qua sit longa consuetudo, Bartholus in l. Labeo, ff. de sup. pel. leg. tradit Aretin. cons. 103. Rebuffus ad ll. Gall. tit. de consuet. stylo, & forma, Glos. 13. num. 44. Tiberius Decianus lib. 1. resp. 5. num. 42. es licito no seguir el estilo quando la razon persuade lo cõtrario, Decius cons. 258. num. 1. & cons. 367. num. 7. Farinacius de carcer. quest. 39. num. 10. A mas,

Almas, que auiendo alegado el Procurador de Juan del Bayo en la Corte este estilo a 7. de Julio, suplicando mandarse informar: a 27. del mismo se apartò de lo que auia suplicado el dia 7. sin duda, porque al Iuez no se le podia informar de lo alegado.

Y quando en la Corte huiera el estilo que se pretende, no se ha de traer en consecuencia para otro Tribunal, Marius Giurba *decis. civil. 49. num. 27. ibi: Neque enim stylus, & obseruantia vnius Curia illam debet excedere, Cynus in l. 1. nu. 7. C. que sit longa consuetudo, Iass. in l. 1. num. 8. cap. de Sacros. Eccles. quibus addendi Gratianus, & ab eo relati disceptatione 236. nu. 28. ni V. S. estaria obligado a seguir el estilo de la Corte, sino solo el de su Tribunal, ex D. Larrea *decis. 100. num. 7. ibi: Et solum stylus Senatus ubi causa geritur attendi debet, non verò aliorum Senatuum, ut notarunt Salicetus, & alij DD. in l. 2. C. que sit longa consuetudo.**

Y en esta Real Audiencia, el estilo inconcusamente obseruado, es, que dada la oblata de vn apellido executorio, y capcionario en fuerça de vn albaran, el Iuez se manda informar, & incontinenti se haze fè de el albaran, repitiendolo despues en el *cum constet*, vt in processu *Gabrielis Faure contra Josephum Ximenez. In processu Hieronymi Cebrian, contra Petrum Artigola. In processu Simeonis de Casajus, contra Ioãnem Andres. In processu Vincentij Valero, contra Ioãnem de Antillon. In processu Petri Peire, contra Josephum Vilellas. In processu Joannis Barbe, contra Ioannem Franciscum Ribera, super execut. chyrog.* Y estos exemplares se pueden ver en la Escriuania de Samper, donde està manifestado este processo, y todos los he reconocido, con otros muchos que se podian traer, y V. S.

o
puede mandarse informar de los Actuarios, q̄ todos lo
atestan; con que este estilo se ha de seguir, pues se prueua
bastantemente, *ex assertione plurium Notariorum, &*
Causidicorum, & inspectione aliorum processuum, vt
ex Farinacio decis. 393. num. 2. par. 1. dixit Andreas Val-
lensis in paratit. ad decret. lib. 1. tit. 4. §. 4. num. 4. in fine.

Quare prout petitur, pronunciandum videtur. Salua
censura. Cæsaraugustæ 4. Septembris 1659.

El Doctor Iuan Francisco de Agreda.