

2

# ALEGACION EN FVERO. Y DRECHO.

P O R

LOS ILVSTRES SEÑORES

DD. D. IOSEF MARTEL, DEAN, Y CA-

NONIGO, D. IVAN FRANCISCO PVEYO, Y  
Bonacasa, Chantre, y Canonigo, Don Ysidoro Monterde

Capellan Mayor, y Canonigo, Don Salvador Alastuey,

D. Pedro Mallo, D. Francisco Xeusa, D. Martin Oli-

uan, Canonigos de la Santa Igle-  
sia de Iaca.

*Sobre que el Ilustrissimo Señor D. Fr. Bartolome Fon-  
calda, Obispo de dicha Santa Iglesia de Iaca, no  
dene, ni puede ser oido.*

IN PROCESSV IVRISFIRMÆ A D M O D V M

Illustrium Decani, Canonicorum, & Capituli Ec-  
clesiæ Sedis Iacceñ.



BT V V I E R O N los sobredichos vna  
firma año 1573. en fomento, y conser-  
uacion de muchos, y diferentes vsos, y  
costumbres que legitimamente les per-  
tenecian, de que han gozado pacifica-  
mente, sin contradicion alguna, hasta  
que en 3. de Octubre de 1657. pareció en este processo

A

Iuan

Iuan Francisco del Rio, como Procurador del Ilustrissimo Señor Don Fray Bartolome Foncalda, Obispo de Iaca, y a su instancia suplicò reuocar dicho decreto.

Pendiendo lite sobre este incidente; De treze Capitulares que se hallauan a la fazon en la Santa Iglesia de Iaca. Los siete pretendiendo ser mayor parte, y tener derecho para ello, contraxeron en nombre del Cabildo con dicho Señor Obispo vna concordia, la qual contiene en suma. *Que atendido, y considerado auer vn Estatuto hecho por el Ilustrissimo Señor Don Hugo Obispo de Huesca, y Iaca en 14. de Setiembre año 1440. confirmado por Inocencio Octauo el de 1492. sobre la correccion, y causas de los crimines, excessos, y delictos de los Canonigos de Iaca, el qual dispone, que el conocimiento de ellos, y sentencia difinitiva, pertenece a dicho Señor Obispo, y a todos los Canonigos, simul, &c.* Y por auer de presente pleyto sobre dicho Estatuto, calificado con el decreto que se suplicò reuocar, fue pactado, y concordado, que en las causas criminales que se ofreciessen en adelante sobre la correccion, y castigo de los Canonigos; si para la sentencia difinitiva no pudiere auer conformidad de todos, valga, y tenga fuerça de sentencia, concurriendo con el Señor Obispo la mayor parte de los Canonigos, dexando en lo restante dicho Estatuto en su fuerça, y valor, y que no dure mas la concordia del tiempo que dicho Señor Fr. Don Bartolome Foncalda fuere Obispo.

Los Señores Dean, y seys Canonigos, cuya justicia patrocino, incontinenti protestaron, y dixeron: *Que en manera alguna no consienten por si, ni por sus successores en el sobredicho, y aserto acto de concordia, antes protestan expressè de su nulidad, y de que no se quieren apartar, ni se apartan de la presentacion de firma casual,*

su al, que tienen hecha al Señor Obispo, ni otorgar dicha concordia, atento a que se opone, y es contraria a los Estatutos del Cabildo que tienen jurados, y deuen observar, y guardar, y especialmente contra el Estatuto que comunmente se dize, el Dorado, y se reservan todos sus derechos, instancias, y acciones, para si, y para sus sucesores, &c. Y requirieron al Notario que testificò la concordia, que no la faque en publica forma, sin la intercion de este acto de requesta, y protesto.

Despues de lo sobredicho el Señor Obispo se apartò en este processo, en la forma, que parece por vn acto de separacion, que es el siguiente. *In Dei nomine amen. Sea a todos manifesto, que Nos Don Fray Bartolome Foncalda, por la gracia de Dios, y de la Santa Sede Apostolica, Obispo de Iaca, del Consejo de su Magestad. Atendido, y considerado por nuestra parte en la Corte del Señor Iusticia de Aragon, pender, y que pende vn processo, y causa intitulado, Processus Decani, Canonico-rum, & Capituli Sedis Iacceñ, super iuris firma, en que se ha procedido in copia, tamquam in originali, en cuyo processo, y mediante nuestro Procurador legitimo, han sido hechos, y enantados diuersos actos, y enantamientos, a que nos referimos. Y por quanto auemos tomado ajuste, y concordado con nuestros hermanos los Dean, Canonigos, y Cabildo de dicha Cathedral, como mayor parte del, sobre el dicho pleyto, deseando euitar gastos. Por tanto, Nos como Obispo dicho, LISAMENTE, Y SIN CONDICION ALGUNA POR NUESTRA PARTE IN TOTVM, nos apartamos, y hemos por apartado de todas las diligencias, enantamientos, protestos, y otros qualesquiera que en el dicho processo arriba intitulado, por nuestra parte, y en nom-*

4  
bre nuestro, hasta el presente dia de oy se ayan hecho, imponiendo, como imponemos por nuestra parte **EN DICHO PROCESO SILENCIO, Y CALLAMIENTO PERPETUO**, prometiendo, como prometemos no contrauenir a lo sobredicho, so obligacion de nuestra persona, y todos los bienes, y rentas en nuestra Mitra Episcopal, muebles, y sitios auidos, y por auer. Continuase en este mismo acto la separacion de los Señores Canonigos, que otorgaron la concordia, y los que la impugnaron bueluen a repetir sus protestos, y requesta.

Pretende mi parte, que por esta separacion no puede, ni deue el Señor Obispo ser oïdo en este processo, y V.S. se sirue de proponer por duda.

### D V B I V M.

**Q**ue la separacion del Señor Obispo no fue absoluta, y pura, de calidad que influya en todo el processo el callamiento perpetuo que se impuso, sino solo respectiua a los Canonigos que se concordaron, y apartaron, con quienes reciprocamente contraxo, y que por el mismo acto se descubre auer sido esta la intencion, y mente del Señor Obispo.

### R E S P V E S T A.

**C**Enirè con breuedad la satisfacion desta duda; y lo primero supongo, que el Señor Obispo tuuo expressa ciencia, y noticia de los protestos que mi parte hizo, asì en la concordia, como en la separacion, porque estàn insertos en entrambos actos, con que es cierto que

5  
para referuar sus derechos respecto de los que protesta-  
ron, deuia expressa, y especificamente declarar su animo;  
aliter enim sermo generaliter, loquens generaliter est sub  
audiendus, & generalis renunciatio omnia etiam gene-  
raliter afficit, *Anton. Gabriel de reg. iur. conclus. 4. num.*  
*22. Afflictis, & ibi Ursil. decis. 319. Gratian. discept. Fo-*  
*rens. cap. 568. num. 36. & pluribus relatis Farin. decis.*  
*selectar. decis. 714. num. 1. Cuenca in schol. ad comand.*  
*claus. 34. num. 1. & seqq.*

Y es tan grande la comprehension de las clausulas ge-  
nerales, en que se renuncian los derechos sin reserva (co-  
mo en nuestro caso) que con esso se han por renuncia-  
das. La excepcion del *Senado Consulto Veleyano, quæ*  
*mulieri competit, Bartol. num. 12. & Bald. num. 3. in*  
*authent. matri, & auia, C. quando mulier tutela offi-*  
*cio fungi potest, Socin. cons. 180. col. 3. nu. 2. vol. 2. Tira-*  
*quel. in l. si unquam in prefat. num. 121. plures refert*  
*Theodo. de Rubeis in singular. Rotæ, tom. 2. p. 4. claus.*  
*680. num. 3.* La que pertenece por la purgacion de la mo-  
ra ob non solutum Canonem, *Corbul. de iure emphyt.*  
*tit. de caus. priuat. ob non solutum Canon. limit. 41. à nu.*  
*22. Caphal. cons. 25. num. 33. & 38. Roland. de lucro do-*  
*tis, quæst. 42. num. 22. Gozadin. cons. 57. num. 19.* El be-  
neficio de la execucion, ita glos. verb. *Fideiussorem, &*  
*verb. Accedat in authent. de fideius. in prin. collat. 1.*  
*Duen. regul. 335. Anton. Gomez variar. tom. 2. cap. 13.*  
*num. 11. Faber. in suo C. de fideius. diffin. 31.* y el benefi-  
cio de inuentario, *Corn. cons. 31. num. 13. lib. 3. Gozadin.*  
*cons. 53. num. 9. Mart. claus. 136. num. 8.* y auiendo cien-  
cia, etiam enormissima læsio censetur renunciata, *Ay-*  
*mon Crauet. cons. 115. num. 10.* Y en suma por la sobredi-  
cha clausula censetur renunciata omnibus exceptioni-

bus quavis via, & modo competentibus, *Roman. cons.* 151. *vers. 1. cum renuntiauerit Mart. de claus. p. 1. claus.* 130. *alias claus.* 136. *in ult. impres. num. 11. Aretin. cons.* 104. *num. 9. Hyppol. in rubric. de fideius. num. 25. Rubeis vbi sup. num. 1.* Y esto no solo quando beneficium competit iure communi, sed etiam de iure municipali, *Ruin. cons. 51. num. 1. lib. 1. Roland. à Valle cons. 13. num. 9. Mart. vbi proxime num. 18. Bertaz. de claus. instrum. claus. 40. glos. 6. num. 7.*

Y quando absolutè se renuncia la apelacion con clausula general, respeta asì la sentencia difinitiva como las interlocutorias, *Scaccia de appellation. quest. 17. limita. 2. nu. 4. ibi: Extende, vt renunciatio simplex appellationis extendatur tam ad appellationem à diffinitiva, quàm ab interlocutoria; quare si quis simpliciter renunciat appellationi intelligitur renunciasse tam appellationi à diffinitiva, quam ab interlocutoria, Franchis in cap. 70. interposita, §. ille denique, quest. 5. num. 6. de appellat.* Y lo que mas es, la renunciacion general, comprehende todo lo presente, y futuro, aunq̄ específicamente se indiuiduen algunas de las cosas que se renuncian, *Gratian. cap. 692. num. 50. ibi: Expressio illa bonorum maternorum non officit, cum enim non fuerint specificata generaliter bona omnium personarum, propter hanc enumerationem specierum, renunciatio, & cessio non desinit esse generalis, Decian. cons. 47. num. 94. lib. 4. Tamquam species censeatur adiecta gratia maioris demonstrationis.* Si esto procede segun derecho comun, que será en Aragon, vbi standum est chartæ?

Mayormente, si a la noticia que tuuo el Señor Obispo de los que protestaron, se junta aquella clausula de la separacion: *Que se aparta lisamente, y sin condicion al-*

*guna in totū de este processo, imponiēdo silēcio perpetuo.*  
 Como es posible, Señor, que a tantas, tan significatiuas,  
 y expressas palabras, se pueda aplicar referua alguna, aū-  
 que el ingenio se desvele con delgadezca sin peligrar en  
 el riesgo de la restriccion, que tan aborrecida es de nues-  
 tros Fueros. Et in viam iuris, en terminos puntuales de  
 renunciacion sobre vna clausula muy parecida a la nues-  
 tra: quod omnino sit restrictio vitanda, traddit *Fōtanella*  
*decis. 395. num. 7. tom. 2.* his verbis: *Deinde restrictio*  
*nullo modo potest fieri, quotiescumque ratio recti ser-*  
*monis non patitur, sed generalis clausula generaliter*  
*operatur, Castrensis, & alij in l. sub pretext. C. de tran-*  
*sactionibus, Gratian. discept. 568. Rota Roman. decis.*  
*714. num. 4. in 2. tom. recentior. omnino videnda.*

Y aunque Fontanella, despues de la decision referida  
 395. en las seys siguientes lato calamo, & summa erudi-  
 tione, defiende, quod generalis renunciatio nō debet ex-  
 tendi ad iura, & hæreditamenta ignorata: Sin embargo,  
 perdio la causa con tres decisiones contrarias. Pero ni aū  
 su autoridad de Fontanella, ni las doctrinas, con que la  
 funda se oponen a nuestro caso concreto. Lo primero,  
 porque las reglas generales, de que renunciatio est, odio-  
 sa, stricti iuris; & in fauorem renunciantis interpretanda,  
 todas se entienden, y hablan quoties de extensione agi-  
 tur, & verba sunt prægnantia, pero no quando las pala-  
 bras son claras, y expressas; como en la separacion, que se  
 aparta in totum, imponiendo silencio perpetuo en este  
 processo. Lo segūdo, porque dubitabatur de scientia re-  
 nunciantis, y en esos terminos es cōtrario en el caso de q̄  
 habla Fontanella, pero no quando expresse consta de ella,  
 vt ipse ait *d. decis. 398. num. 1. & 14.*

Verum, quod magis est, quando no consta que tuuo  
 cien-

ciencia el renunciante; esta se presume por las clausulas generales, y comprehensiuas, vt ex pluribus refert idem *Fontanell. allegata decis. 395. n. 17. ibi: Dicunt tertio sufficere stante hac generalitate verborum, ingerere cogitare potuisse, posse aliquando fideicommissum ad sui fauorem inductum purificari, vel, vt hic posse hereditamentum in sui fauorem factum, aliquando habere locum, ad tradita per Bartol. Et alios in l. sub pretext. C. de transact. Angel. in l. tres fratres, num. 4. ff. de pactis. Vbi in dubio prasumitur scientia propter generalitatē verborū, Et cogitatum in genere sufficere in renunciacionibus, vt illa comprehendant, quodcumque ius, etiam in specie incogitatum, tradunt expressè DD. in l. qui iure militari, ff. de testamento militis, *Giurba decis. 45. per totam.**

Luego parece llano, que teniendo el Señor Obispo ciencia de los que protestaron, y auendosi separado in totum; no se puede admitir reserva alguna respeto de estos; y mucho menos dan lugar la propria contextura, y significacion de las palabras a la interpretacion odiosa, y restrictiua que supone el dubio, de que solo tuuo animo de renunciar sus instancias, y derechos, respeto de los Señores Canonigos, con quienes se concordò; porque aunque esta fuera la mente, no ay capacidad en las palabras de la separacion, para que estè comprehendida esta reserva: tunc enim mens seruatur, cum verba secundum eorum significationem, saltē impropriam, conuenire possunt, & non aliter, punctim *Peregrino de fideicommiss. art. 11. à num. 34.* Y como dixo el Jurisconsulto Vlpiano, in l. ab omnibus 104. de legat. 1. tota centum deberi, cum, Et significatio verborum non repugnet huic sententia, Et voluntas testatoris congruat. Y segun el parecer de



Servio, referido in *l. Labeo. de suppellect. leg. non presumitur quem velle illud, quod voce non manifestavit.* Ni la equidad es bastante, quando verba omnino deficiunt, diffusè pro suo more *Castillo Sotomayor, quotidianar. controuers. lib. 4. cap. 7. & precipue num. 21. ibi: Ex quibus apparet, quod rei æquitas sola nõ sufficeret, nisi verba testamenti trahi possent ad casum subiectum.*

Demas, que si esto se examina, y especula a buena luz, leyendo el acto de la separacion con algun cuydado, manifestamente, se descubre, que el Señor Obispo tuuo animo de apartarse, y se apartò in totum en este processo sin reserva alguna contra los que protestaron, con maxima de que yà a estos no les quedaua accion para hablar en este processo contra lo que auia resuelto la mayor parte de los Canonigos, teniendo su acuerdo por resolucion Capitular; y aunque se ofrecia dilatado campo, por no fer de mi intento, omito la question: *Si vnus Canonici disensus, & contradictio sufficit in his quæ singulis, vt singulis competunt, vt reliquorum concordia, Capitularis resolutio appellari nequeat,* y solo acuerdo este reparo, porque nace de la letra.

Ni obstarà si se replicare con esta misma ponderaciõ, diciendo, que aunque el Señor Obispo tuuiera animo de apartarse in totum en este processo; pero que esso fue suponiendo, que la separacion reciproca de la mayor parte influia en todos los Canonigos igualmente. Y no siendo esto asì, non potest dici erranti aliquo modo præiudicatum in iuribus suis, cum errans non consentiat, *l. mater de inoffi. testam. l. in repudianda, ff. de acquir. hered. l. si per errorem de iurisdic. omn. iudic. in quibus passim DD.* Porque se responde: Lo primero, que esso no ha lugar, quando error est iuris, hic enim neminem excusat,

La-

Lap. allegat. 13. in princip. Federic. de Senis cons. 112. num. 2. vers. *Quæro secundo*, vbi ait. *Quod Clerici non excusantur ignorantia iuris, quia peritiores consulere debebant*, Crauet a cons. 348. num. 9. Roman. cons. 330. in fine, Petrus Barbosa in prælud. l. si mora à num. 16. ff. solut. matrim. Lo segundo, que al Señor Obispo le obsta la regla. *Quod potuit noluit, quod voluit adimplere nequit*. Lo tercero, que quando in iudicio, aut in contractu se prestò el consentimiento, quamuis postea lésus appareat, no le sufraga el error, ad tradit. per Larrea decis. Granaten. decis. 68. num. 25. Gratian. discep. forens. cap. 946. à num. 37.

Y en nuestros mismos terminos de renunciacion hecha en juyzio, para prouar, que a todos los que en el deuen interuenir, aunque estèn ausentes, aproueche, y daña, es puntualissima la doctrina de Gratiano *disceptat. forens. cap. 287. num. 20. circa finem*, ibi: *Et quamuis renuntiatio, tamquam iudicialis deberet prodesse, & nocere, etiam absente parte: tamen hoc intelligitur, quoad partes, quæ debent esse in iudicio, quarum personas representat Iudex licet absentes, secus quoad extraneos, qui per eum non representantur, & pro quibus non sedet, quasi istæ tacite, aut generales renuntiationes, non referantur ad aliam instantiam, sed ad illam tantum.*

Y no solo respecto de todas las personas capaces de interuenir en juyzio obra la renūciaciõ, sino en todo lo accessorio, y connexo à la instancia renunciada, optimè idē Gratian. cap. 960. n. 3. ibi: *Quod magis est in casu nostro in quo apparet, quod aduersarij renunciarunt expresse in primo iudicio per eos intentato, in quo fuit facta obligatio per liuim de consignando vinum ad omne mandatum Senatoris, per quam renuntiationem veniunt*

niunt renunciata omnia, quæ occasione eiusdem iudicij fuerunt celebrata; ita ut ad illa non detur amplius regressus, l. quaritur, §. si venditor, ff. de edilit. edict. l. Herennius in princip. ff. de euid. Aymon cons. 24. num. 4. §. cons. 209. num. Menoch. cons. 1. num. 209. Surd. cons. 133. num. 1. lib. 2. tamquam sublato principali tollantur omnia quæ ab eo dependent, l. qui liberis, ff. de vulg. §. pupil. Dec. in l. cum princip ff. de reg. iur. Surd. cons. 93. num. 1. lib. 1.

Finalmente, quando las palabras de la renunciacion no son dudosas, ni obscuras, minime debet Iudex eam infringere, ita Amato variar. resol. resol. 23. à num. 25. y aunque fueran dudosas (que no lo son en nuestro caso) siendo assi que el Señor Obispo tuuo cierta noticia, y ciencia de los que protestaron en el acto de la separaciõ, cur sibi non prospexit, cur legem apertius non dixit? omnis propterea interpretatio cõtra eum summenda est, ut aiebat Papin. in l. in veteribus, ff. de pactis, optimè Albar. Valasc. consult. 39. num. 6. inquiens: Imputandum est ei qui super generali actione generalem etiam transactionem fecit, §. effusso sermone usus est contra l. fin. C. de dotis promiss. Presumitur enim qui generaliter loquitur, omnium quæ sub generali sermone rectè comprehendi possunt, meminisse.

Ex quibus omnibus, parece llano que el Señor Obispo, no puede ser oïdo en este processo, ò en caso que para alegar sobre este incidente sea oydo, V. S. deve declarar, que se apartò in totum, sin reserva, ni limitacion alguna. Salua grauißsima S. C. en Zaragoza a 23. de Agosto de 1658.

Don Iosef de Esmir,  
y Casanate.

En el presente año de mil ochocientos y tres  
 el día veinte y tres de Mayo en la ciudad de  
 Santiago de los Caballeros de Chile yo el  
 Sr. D. Juan Manuel de Rosas Gobernador  
 de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 por el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 en virtud de un poder especial que para este efecto  
 me ha conferido el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 he acordado y decretado lo siguiente:

Que en virtud de lo dispuesto en el artículo  
 primero de la Ley de 18 de Mayo de mil ochocientos  
 y tres se declare que el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 es el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 en virtud de un poder especial que para este efecto  
 me ha conferido el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 he acordado y decretado lo siguiente:

Ex parte omnibus patescunt que el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 es el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 en virtud de un poder especial que para este efecto  
 me ha conferido el Sr. D. Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile  
 he acordado y decretado lo siguiente:

Don Juan Manuel de Rosas  
 Gobernador de esta Real Audiencia de Santiago de Chile