

mm. 11



POR LA CIUDAD DE ZARAGOZA.

EN LA REVOCACION
del Incidente.



VPONESE, que la Ciudad deduxo en el articu. 2. del apellido, que esta en drecho de prohibir y vedar el vender pan coçido à qualesquiere personas de qualquiere estado y condicion que sean en Zaragoza, y sus terminos y barrios, sin su licencia y facultad, exceptado en las casas de Pan de a doze, y otras partes donde la Ciudad lo ha permitido y permite.

Reparase, que en este artic. no dixo la Ciudad, que esta ua en drecho y possession de prohibir y vedar el vender pan cocido en las calles, sino en la presente Ciudad y sus terminos y barrios, quo casu ingenere prohibendi, està todo el suelo, y latifundo deste territorio aprehenso, y las casas de los particulares, quanto al no poder vsar sin permiso de la Ciudad de esse drecho, porq̄ este drecho de prohibir exequitur, & perficitur contra personas in hoc termino morantes.

Toda la dificultad viene a estar en la regla foral, quod aprehenso termino nõ cēsentur aprehensæ hæreditates particularium, sino es quando ay expecial mencion de eis, vt ex Mol. verb. aprehensio, vers. apprehensa villa, ubi Port. ver. apprehensio el 3. n. 39. y este entiendo que ha sido el motivo de la diferencia que V. S. haze en la declaracion, respecto del drecho de vender pan cocido en las calles, ò dentro la Pabostria.

A Pero

Pero aunque confieso la regla en el caso presente, no se aplica por los fundamentos siguientes.

Lo primero, porque la Ciudad ha aprehendido por derecho vniuersal, a que le asisten el Fuero y Obseruancia, por ser tocante a la politica, que es lo que mucho se considera para si se comprehende, ò no, que si la aprehension es por derecho que tanto influye en vna como en otra parte del territorio, y con la misma asistencia de Fuero, que esos derechos se exerçan en casas particulares, no mudan la substancia, ad notat *D. Sess. decis. 361. n. 23. vers. cū itaque*, donde dà por razon, quod in iurisdictionalibus domini locorū non habent intentionem fundatam in rebus situatis intra suum territorium, allegando a *Velasco de iur. emphiteu. q. 8. nu. 23.* Luego in materia in qua Forus assistit ratione alicuius rationis vniuersalis concernentis politicam aprehenso territorio omnes in eo comorantes vbique locorum sunt prohibiti, & in domibus particularium vsus dicti iuris, y es de reparar en lo que dixo *Mol. in verbo apprehensio, vers. apprehensa Villa*, que aprehendida la Villa, no estan aprehendidos los derechos y bienes de los particulares, y assi quanto a los derechos particulares de los vezinos, no dixo respecto del derecho vniuersal del que tiene fundada su intencion contra todos los vezinos, ratione iuris vniuersalis, que es el caso presente.

Lo segundo, parece se ha de reuocar esta declaracion, porque aunque fuera menester en este caso, que se hiziera mención de las casas particulares, para que se entiendan comprehendidas en la aprehension, en este caso vienen a estar nominatim comprehendidas en el *bona vero*: Porque para que se digan estan nominatim comprehendidas basta, que aya palabras de tal comprehension que las comprehendan, vt notanter *D. Sese. dicta decis. supra allegata. nu. 17.*

Porque nominatim dicitur facta expressio (aunque se requiera pro forma, especial mencion *Paris. cons. 2. nu. 59.*

vol. 3. Marian. Socin. ubi supra cons. 122. nu. 22. § seq. vol. 1.
 quia intellectus non laborat in intellegendō, que la Ciudad
 que deduxo en el artic. 2. que està en drecho de prohibir y
 vedar a qualquier calidad de personas que en esta Ciudad,
 ni sus terminos, y territorio, no puedā vender pan cocido,
 comprehende todo lo contenido dentro el territorio don-
 de no se puede vender, y asì tanto dentro de las casas, co-
 mo en las calles, porque no se limitò, ni en el articulo, ni el
bona vero a parte cierta, sed indefinitæ a todo el teritorio, y
 qualquiere parte del, quia indefinita ex mente omnia com-
 prendit, *l. si pluribus 44. ff. de leg. 2. l. si plures 98. ff. de leg.*
3. l. si seruitus. ff. de seruitut. Urban. cum alijs adduc. a Bar-
bos. in tractat. principia. § loca comunia utriusq. iuris. l. 1.

Lo otro, porque permitirle a la Seo el vender pan den-
 tro dela Pabostria a los vezinos de Zaragoza, tiene (pare-
 ce) repugnancia con lo que la Ciudad deduce in artic. 2. y
 prouado que es que nadie puede proueer deste manteni-
 miento a los moradores deste territorio vendiendo, sino
 ella, ò quien de licencia suya vendiere (esto es lo aprehen-
 so) ergo ni dentro de las casas de la Pabostria podran ven-
 der a los vezinos desta Ciudad, porque estas casas materia-
 liter sunt in territorio, y el ius formale prohibitum est con-
 tra omnes personas comorantes hic, ne conuicinis, vel
 alijs vendant, pues solo esto basta para que ni dentro de la
 Pabostria puedan vender a los conuezinos, porque sino
 pueden en la calle, menos dentro, para passar con pan
 cocido por las calles aprehensas, quia verum erit dice-
 re, que si pueden vender pan cocido dentro la Pabostria,
 q̄ venden pan cocido en Zaragoza, y si esto no puedē, ergo
 tampoco el venderlo dentro la Pabostria, para que este pan
 se emplee y gaste fuera della en las personas q̄ estan sugetas
 a la politica de Zaragoza, quia quando vnum prohibetur
 omnia, q̄ ex illo secūtur, vel sequi possūt ex illo & per illud,
Bald. in cap. nam concupicientiam de constit. Porque el dre-
 cho

4
cho que aqui se aprehende, y el que V. S. en la declaracion permite a la Seo, no se distingue por la circunstancia de ser, ò en la calle, ò dentro las casas, sed ingenerere vsus, y assi tanto importa que sea en vn lugar que en otro segun la aprehension, argumento *tex. in l. quam admodum, ff. de suspectil. de legat. ibi: Distinguitur non loco, sed genere vsus glos. in c. 1. de Religiosis domibus verbo. locis, glos. in Clement. Roman. verbo diecesim de lectione, Rota per Farin. decis. 324. n. 10. vers. nec facit p. 1.* y quando en la aprehension no estuiera cõprehendida la Pabostria por no estar in specie aprehendida, basta q̄ estè el impedimẽto de la aprehension en respectõ de las calles, ex traditis ab Oldra. cõs. 82. sub n. 2. vers. nã licet quis in suo posit facere, nõ debet tamẽ in alienũ in miterere, l. sicuti, §. aristo, ff. si seruit. v̄dicetur, & in l. 1. §. idẽ ait, ff. de aqua plub. arcen. l. prohiberi, ff. de sepulchro violat. si este drecho de v̄der pan tuuiera suũ quale cõplementũ dentro de la misma Pabostria, pudiera proceder la consideracion de si estaua aprehensa la casa, ò no: Pero como aunque el vender sit in suo, est vt in alienum immitant, no se figuiera, que aunq̄ la Pabostria no estuiera aprehendida pudiesen vender a los vezinos de esta Ciudad, que son los prohibidos en ella, porque esso seria en diminucion del drecho prohibitiuo aprehenso, y en diminucion del patrimonio de la Ciudad, y de su hazienda, como considerò Oldrado, d. cõs. 82. vers. cum ergo ingresus istorum fuerit, &c.

Lo otro, porq̄ en el estar, o no, comprehendida la Pabostria, como casa particular, se ha de atender a la sugeta materia, de que en esta aprehension se trata, que es de vn drecho prohibitiuo de no poder vender pan cocido los de este territorio, sino la Ciudad, o quien tuuiera su licencia, y assi segun la sugeta materia, aunque sea en inteligencia de sentencia y decreto, en el qual non posumus aliquid inferre nisi quatenus, ex vi verborum de necessitate infertur & sub intelligitur, *Bart. in l. Iulianus, ff. de conditio. in debit. Deci. conf.*

5

conf. 322. Aymon. de antiquitate temporum. Pero las palabras del decreto, aunque de estrecha interpretacion la mutuan de la sugeta materia sobre que caen, y segun ella se han de entender, vt ex pluribus probat doctissimus *Salgado de Regia protectione. p. 4. cap. 9. num. 126. § 117. 118. vers. vero siquidem iuris est regula,* y que lo mismo es en los estatutos nu. 129. y como si tuuiera presente la duda que V. S. nos haze merced de comunicar (q̄ por no estar aprehēdida in specie la Pabostria, que es casa particular) no se les puede prohibir el vender en ella, imo dicitur expresse comprehensa in decreto domus de la Pabostria: Dize quia satis dicitur expressum, quod virtualiter & necessario in sententia continetur, l. Pretor ait, §. interdictum ubi glos. verbo expressum, § Bart. ff. de oper. noui. nuntiat. § in l. cum quid ubi glos. verb. protacito. ff. si cert. petat. cum alijs per *Tiraquel. in tract. de legibus connubialibus, glo. 7. §. 7. nu. 179. § per Gail. practicar. obseru. lib. 1. obseruat. 2. n. 2. § 4. Mariscot variar. resolut. lib. 2. cap. 117. n. 17.* pues este decreto de aprehensionse proueyò por causa vniuersal, que influye en todo este territorio. Esto es, q̄ ninguna persona de qualquiera calidad, ò condicion sea pueda vender pan cocido en esta Ciudad, supone por necesidad de consecuencia, que en ninguna parte ni lugar del territorio no le pueda vender otri que la Ciudad, o quien tuuiere su poder, porque de otra suerte no se pudiera verificar el decreto sobre los derechos deducidos en el artic. 2. a que haze relacion el decreto de la aprehension: y assi es como si explicitamente estuuiera aprehendida la Pabostria, *Rotaper Farin. in nobis per eum relectis decis. 866.* referida por *Salgado d. cap. 9. p. 4. nu. 30.* donde auiendose declarado ad fauorem cuiusdā præpositi, eius sedem esse cæteris digniorem post Pontificalem, y solo se tratò iudicio possessorio ad sedem, pidiēdo executar la sententia in præminētis pertinentibus ad sedē, *la Rot. decis. 864 fol. 478.* pro tunc juzgo, que la sententia

6

no comprehendia sino la filla material, porque esso fue lo deducido apud iudicem. Discussio tamen negotio dixo la *Rota sententiam etiam de apenditijs, & accessoris Fore intelligendam.* La razon es, quia sententia includit, id, quod necessario est præsupponendum & sumitur ex mente actorum, refertur que ad causam quæ sumitur ex actis. Secundum *Bart. in l. Julian. col. 1. & prædicta vero, ff. de condition. indebit. Deci. in cap. cum venerabilis in prin. de exception. Garc. de nobilitate gloss. p. n. 18. & seqq. Salga. d. 4. p. c. 9. n. 40.* Y assi la declaraciõ de poder vender la Seo pan cocido en la Pabostria (porq̃ no està aprehendido lo material dela Pabostria formiter) no es declaraciõ del decreto de mādāt aprehendi, sino reuocacion del, porque no se compadece cõ el, que auiendo mandado aprehender pro isto iure vniuersali prohibitiuo (esto es) que ninguna persona de qualquiere condicion, no pueda vender pan cocido en este territorio, (pro vt est nomen collectium particularium,) se permita vender en vna casa particular, porq̃ pues no muestra exēpcion en esto, dicitur de territorio, & esse in territorio, nam locus exemptus est in territorio, sed non est de territorio, sed locus non exemptus est de territorio, & in territorio, vt bene *Farin. decis. 324. p. 1. n. 3.* pero no consta ex deductis in appellitu, ni por lo deducido para la declaracion (porq̃ no puede deducirse de nueuo) que tenga exempcion la casa de la Pabostria, sic quo ad iuris effectus non sit de territorio, & comprehensa sub territorio, y assi pues no consta de priuilegio, que la exima a la casa de la Pabostria de la fugacion del territorio, no se puede dezir no estar comprehendida en el apellido, ratione iuris vniuersalis prohibitiui, quod Ciuitas habet aduersus omnes cuiuscumque conditionis ratione iuris vniuersalis prohibitiui, quia habet de iure fundatam suam intentionem, vt bene *Farin. d. decis. 324. nu. 5. & 6. in puncto.*

De aqui es, que pues la Ciudad ha aprehendido ratione
iuris

7

iuris vniuersalis prohibendi in territorio, basta para todos los particulares de el, aunque el subgeto pasiuo de cada vno de los particulares no se aprehenda, quia talia iuria magis intellectu, quam corpore percipiuntur, *l. quod legati. 36. §. 1. ff. de iuditijs, l. si fideicomissi, 50. §. tractandum eodem, tit. Bald. in l. 2. col. 10. in fin. vers. super 3. punto, n. 58. C. de seruit. Et aqua, quia quando causa vniuersalis ad est in agente magis atenditur quam actuum particularium, per doctrinam Oldrad. cons. 171. col. vlt. ad med. vers. de inde oponitur nu. 24. Salga. p. 3. cap. 10. num. 119. 120. 121. Et 122. Et seqq. quia ad cōprehensionem magis est consideranda causa. La razon es, porque aunque este territorio se compone de diuersos vezinos, moradores y casas, sub vno tamen nomine territorij faciunt vnum corpus, Salgad. n. 127. 128. 129. Gracian. discepta. foren. cap. 425. nu. 43. Et 46.*

Lo otro, porque como este derecho coheret territorio sub nomine vniuersali non autem particulari, Bald. in l. Imperij sub nu. 3. ff. de iurisdictione omnium iudicum, Rota idem Bald. in cap. 1. §. item si quis num. 2. quibus modis feudum amittatur, no he menester expression particular, porque no se aprehende, vt res particularis, sed vt quid vniuersale, quia proprietates bonorum particularium, nihil habet commune cum proprietate iurisdictionis, & huius iuris vniuersalis prohibiti, y assi se si aprehende quanto al dominio, es menester mencion particular de los bienes de los particulares, ex Socin. in l. 1. num. 27. ff. de adquiren. posse. cons. 15. n. 2. cons. 95. n. 9. vol. 3. Menoc. lib. 3. presum. 97. n. 6. Pero esto procede como he dicho, quando se vendè el feudo, vt res particularis, no quando como derecho vniuersal, ex traditis à Giurba d. cons. 25. nu. 17. Porque este derecho vniuersal habet se adinstat seruitutis, quæ est tota in toto territorio, & tota in qualibet ipsius parte, vt de anima in corpore, Bart. in l. 4. §. Cato, ff. de verbor. oblig. Abb. in c. prudentiam, nu. 12. de offi. de lega. Giurba d. cons. 24. sub n. 7. vers. Et tota dicitur, como la iurisdiction.

Otro

Otro exemplo se puede dar, qual es el que trae *Barda. en el fuer. 15. de apprehensio.* quãdo adest adequatum subiectum apprehensionis, si apprehensio fiat in capite quoad omnia iura subiecta ratione illius iuris.

Einalmente, conformase con esto la inteligencia de la parte contraria, pues ha dado proposicion sobre las casas de la Pabostria, como sobre bienes aprehensos, y tambien porque en el articulo 2. dize la Ciudad, que està en possession de prohibir y vedar a qualesquiere, y de qualquiere condicion, que no vendan pan cocido en la presente Ciudad, ni sus terminos y territorios, exceptado en las casas de pan de a doze, y otras, dõde la Ciudad lo permite, pues esta excepciõ declara q̄ en el artic. y en el decreto, por la relacion que a el haze se comprehenden las casas particulares deste territorio, ex vi exceptionis, *l. nam quod liquide, §. fin. ff. de penu. lega. Bal. in l. 1. §. sed & si excipiuntur, ff. de ferijs.* Porque de otra suerte no fuera excepcion de la regla. *D. Sese d. decis. 361. n. 14. & decis. 120. n. 44.* Y assi no estamos en caso que se pueda dudar, de q̄ la Ciudad en el art. 2. pidio aprehensio cõ este drecho vniuersal de prohibir, etiã contra domos particularium, por la excepcion de las casas particulares que expecifico, la qual in alijs domibus particularium firmat regulam in contrarium, *l. quasitum, §. item respondit, & ibi glos. verb. non potest, ff. de fundo instruto. Surd. cons. 303. n. 11. cum seqq. Seraphi. decis. 51. n. 10. & decis. 189. n. 2. Gratian. cap. 522. nu. 32. Barbosa. in suo tracta. principia, & loca communia utriusq; iuris, lit. C. n. 5.*

Ex quibus videtur reuocandam esse declarationem. Salua, &c.

Martin Diaz Altarriba: