

IESVS, MARIA, IOSEPH.

IN  
**PROCESSV**  
**IVRISFIRMÆ IOAN.**  
**NIS DE POYET, ET**  
**ALIORVM.**

**SOBRE QVE PROCEDE**  
**su prouission.**

**A**llandose obligado en diuersas co-  
mandas simul, & in solidum Pedro  
Miranda, y Iuan de Poyet, à fauor de  
Iusepe Salazar, murió este; y como  
heredero, y successor suyo el Señor  
Don Miguel Antonio Frances de  
Vrrutigoyti Arcediano de la Santa Iglesia de Zarago-  
ça, mediante su Procurador, los citò ciuilmente para  
que compareciessen entrambos en la Corte Eclesiasti-  
ca del presente Arçobispado; y auiendo comparecido  
se diò vna demanda Ciuil, pidiendo dicho Señor Arce-  
**A** dia

213  
diano las cantidades contenidas en las sobredichas comandas: Respondiose por mi parte, oponiendo algunas excepciones contra dichas comandas: Y despues se rescibió reciprocamente hasta poner el processo en sentencia; por la qual se condenò a los obligados a que pagassen las cantidades contenidas en las cartas de encomienda.

De esta sentencia se interpuso apelacion legitima por mi parte, y sin embargo de ella procedió el Iuez à quo ad vltiora, hasta descomulgar a los dichos Iuan de Poyet, y Pedro Miranda; y despues Procurador legitimo de entrambos, pareció ante el Iuez à quo con vnas letras narratiuas de la Real Audiencia; de las quales resulta, que à instancia de dicho Señor Arcediano están pendientes varios processos de aprehension, y execucion de mucha çantidad de bienes muebles, y sitios, prohibidos en fuerza de las sobredichas comandas.

Y asimismo vn apellido executorio capcionario, por el qual està actualmente preso, y detenido en las Carceles Reales, y Comunes de la presente Ciudad Pedro Miranda.

Con estos meritos se pidió anular, reuocar, aut saltem absoluer a los apelantes atento, à que segun la forma dada por el Santo Concilio de Trento en la *session 25. de reformat. cap. 3.* Y nouissima Constituciõ Sinodal deste Arçobispado *2. tit. 27.* No puedẽ los Iuezes Eclesiasticos por deudas Ciuiles fulminar censuras cõtra los obligados, sino es en Subsidio de no poder passar por la execuciõ Real, ò personal: y auiedo hecho tres diferẽtes requestas, no respondiendõ a ellas cosa alguna el Iuez, viendose mi parte tan notablemente grauada con este daño irreparable, apelò à taciturnitate.

Y prouando todo lo que se ha dicho en este proceso se suplica vna firma ne pendente appellatione, &c. cuya prouision parece que procede ex duplici capite.

Primo; porque el processo que pendió, en que fueron condenados Miranda, y Poyet es Ciuil ordinario, supuesto, que precedió citacion general, demanda, razones, rescripciõ, &c. *Maranta in speculo iudicior. part. 4. distinct. 5. per totam.* Y la apelacion en semejantes procesos tiene entrambos efectos, *Salgado plenè de protect. Reg. 3. part. cap. 1. § part. 2. cap. 7.*

Sin que obste el que la deuda resulte de instrumento liquido, porque el acrehedor se perjudicò no eligiẽdo la via executiua; lo qual es tan cierto, que en pensiones, y letras Apostolicas quæ paratam habent executionem; si el juyzio que se intenta, es ordinario la apelaciõ suspende *Carleual. de iudicijs lib. 1. tit. 3. disput. 3. nu. 44. § 45.*

Demas, que el estilo, y practica en el Oficialado de Zaragoza, quita toda duda en nuestro caso, porque quando el processo por comanda se lleua puntualmente, (prout in præsenti) siendo layco el obligado, el juyzio no es sumario executiuo, sino ordinario, punctim Izquierdo; *en el estilo, y metodo de proceder en el Oficialado de Zaragoza; titulo, del processo sumario de comanda, fol. 19. ibi: Aduiertese, que en razon de las cartas de encomiẽda por las clausulas de ellas, algunas vezes se procede apellidando de ellas de palabra, ò por escrito (esto es contra Eclesiasticos, que contra legos no se procede por via de apellido, sino VIA ORDINARIA.)*

Ni es de encuentro lo que contra este punto se replicò inter informandum, diziendo, que aunque el pro-

4  
cesso sea Ciuil ordinario, la sentencia parece que se de-  
ue executar, sin embargo de la apelacion, porque mi  
parte renunciò el efecto suspensiuo; atento a que en on-  
ze, y quinze de Deziembre de 1659. post interpositam  
appellationem, à instancia suya se pidiò, y concediò tiẽ  
po para asignar bienes, y en 8. de Enero de 1660. hizo  
por Poyet su Procurador otro enanto perjudicial.

Porque se responde, que esta diligencia no la hizo  
Faustino las Foyas con procura especial, sino como  
Procurador ad lites, el qual poder no es suficiente para  
este acto q̄ propriamẽte es de agenaciõ, quod facere ne-  
quit procurator ad lites, *argumento text. in l. creditor.*  
*S. Lucius, ff. mandati, Bald. in l. 1. num. 15. ff. de bonis*  
*maternis, Roland. cons. 11. num. 18. 1. vol. Socin. consil.*  
*59. num. 8. 1. tom.* Y la razon consiste en que qui soluit  
quod petitur, remittere videtur debitum, & extinguere  
litem, excedendo vltra fines mandati, *Beroius consil.*  
*126. num. 10. Caballi. milleloquio 101. Cardinal. in Cle-*  
*mentin. 1. de renuntiation.*

Y assi parece que lo entendiò V.S.I. en vna causa de  
Don Miguel de Bayetola, el qual pidiò vna firma pos-  
fessoria con tres apocas que otorgò, *in processu Ioan-*  
*nis Fortiñan*, auiendo mandado pagarle vna pensión  
como cargo ordinario, y consentido Procurador ad li-  
tes del Arcediano; però se entendiò, que no le pudo pa-  
rar perjuyzio, sin embargo de que todo el pleyto era  
sobre si auia, ò no de pagar la pensión, y no obstante que  
el Procurador propiamente se nõbrò para altercar esse  
punto, se denegò la firma ex capite de que era menester  
poder especial, interpretando de esta manera la doctrina  
de *Postio de manutention. obseru. 35. num. 56. vbi ait,*  
*quod solutio facta per procuratorem titularis consti-*  
*tuit*

tuit pensionarium in quasi possessione exigendi; hæc verba fuerunt subaudita de procuratore ad id speciale mandatum habente, non autem de procuratore cum libera.

Y no parece que ay razon de diferencia de este caso al nuestro, ponderando, que para adquirir la quasi posesion el pensionario, se requiere acquiescentia, y tolerancia del titular, *ex Marefcoto lib. 1. variar. cap. 22. n. 22. Seraphino decis. 1047. n. 11. Et vulgat.* porque la acquiescentia, y tolerancia se pruevan con la voluntad de pagar; y si la paga del Procurador ad lites præsumitur cum voluntate principalis facta: igualmente ha de proceder en la asignacion, y en las pensiones; porque no parece que se puede hallar razon de diferencia, para inferir voluntad del principal en el vn caso, y en el otro no: Queda este punto sub censura, y no me dilato mas, porque los fundamentos del segundo tienen menos controuersia.

Quando por lo que se ha dicho respecto de la primera apellacion tuviessse dificultad la firma, por la segunda que se interpuso, parece corre de llano su prouision.

Primo, porque el Iuez Ecclesiastico no tiene jurisdiccion para fulminar censuras por deudas ciuiles, nisi in subsidium, quando executio realis, vel personalis fieri non potest prout expresse dispositum fuit *in Sac. Concil. Trid. sess. 25. de reformat. cap. 3.* Sed sic est, que en nuestro caso por las letras narratiuas de la Real Audiencia no solo le constò al Iuez à quo de la execucion real de bienes muebles, y sitios muy quantiosos, que actualmente pende a instancia del mismo acrehedor, por las mismas comandas; sino tambien la execucion personal de Pedro Miranda preso en fuerza de vn apellido capcionario, en virtud de las mismas comandas, vno de los correos obligados en ellas.

Luego auiendo interpuesto mi parte apelacion, ex *cap. nullitatis*, por defecto de jurisdicìõ en el Iuez à quo, ha de tener los dos efectos, debolutiuo, y suspensiuo, pulchrè, & magistraliter, *Paz in practica Ecclesiastica, & Secularis Curia, 2. part. tom. 2. cap. 11. num. 7. & 8.* en dõ de dize, que la posibilidad sola de execucion real, ò personal, es suficiente para que el Iuez Eclesiastico no pueda vsar de el remedio de las censuras contra los deudores; y remata dicho *num. 8.* con estas palabras: *Sed si Iudex censuras proferens noluerit deferre appellationi, per viam violentia poterit negotium ad consilium Regium deduci, de qua violentia consilium Regium cognoscit, & ita est intelligendum, quod paulo superius resolui- mus.* En los mismos terminos de nuestro caso dize Salgado, que la apelacion tiene los dos efectos, *de protect. Reg. par. 2. cap. 5. num. 26.*

Si contra esto se replicare diziendo lo que ya se ha propuesto en el primero discurso, respecto de que mi parte no puede alegar, que no se ha passado por la execuciõ, atento a que su procurador legitimo pidio se le asignase tiempo en 11. y 15. de Deziembre de 1659. y en 8. de Henero de 1660. y que en contumacia de no auer pagado dentro de el que se le señalò; que el Iuez à quo procedio legitimamente fulminando censuras in subsidium.

Se responde: Lo primero, que en la asignacion que pidio el procurador de mi parte, etiam, que esta diligencia pueda perjudicar a su principal (*sine veri præiudicio*) por no auer trahido los bienes *intra terminum prefixum*, aun no le constò suficiente, ni legitimamente al Iuez à quo, que no auia bienes de los condenados que executar, por que por lo menos era necessaria en processo relacion de Nuncio, el qual dixese, que auiendo hecho inuestigacion

cion no auia hallado bienes algunos, optimè *Barbos. de uniuers. iure Ecclesiast. lib. 10. cap. 39. §. 4. num. 77. prope finem, ibi: Et ita in subsidium oportet proferre excommunicationem, ut necessarium sit constare ex actis realem, vel personalem executionem fieri, non potuisse AD MINVS PER NVNTII RELATIONEM, ut declarauit Sacra Congregatio Illustrissimorum interpret. Concil. Trid. super dict. c. 3. Et ita est stylus Curia.*

Secundo, porque ni el consentimiento de el Procurador, ni aun el de sus principales pudo ser suficiente para renunciar, en el modo de proceder a censuras la forma expresa, que prescribe el Santo Concilio de Trento: *bono enim publico expedit, ne hoc remedio abutatur, quod pactis priuatorum renuntiari non potest, l. ius publicum de pactis, vidend. Fontanel. decis. 376. à num. 17. facit Suelues in centur. 1. cons. 18.* Y el orden, y modo prescrito de passar primero por la execucion real, ò personal, siendo como es forma, y solemnidad substancial tamquã iuris publici, *l. 3. ff. de testam. no es renunciabile, l. cum hi §. si prator de transact. l. testandi, C. de testam. Felin. in cap. cum accessissent num. 8. extr. de constitutionib.*

Tertio; porque toda la instancia, y argumento contrario puede respetar la execucion real; pero no la personal, y etiam que se huuiera passado por la primera, constando legitimamente de la prision de Pedro Miranda, vno de los correos obligados, las censuras precisamente han de ser nulas *ex defectu jurisdictionis ob non seruata formam ex supra traditis.* Y la razon es, porque el que està preso por vna deuda, no se puede reputar por contumaz en la paga. *Et dicitur legitime impeditus ad non soluendum assignato termino, ut ex Butr. Decio, Marsil. Fassone, & alijs tenet Tusch. verbo Carceratorum pri-*

3  
*uilegia conclus. 90.* Y quando ay duda de si deferendum est appellationi *in dubio pro carceratis pronuntiandum, Roman. consil. 241. in princ. vers. Secundo dicitur*; porque la carcel *perpetuum infert grauamen, Guid. Pap. decis. 236.*

Ni es de encuentro lo que se ponderò inter informandum diziendo, que el Concilio no dà forma precisa, nec præcipit, ac per consequens, quod excommunicatio nõ seruato ordine, erit tantum iniusta, non autem nulla, *vt Garcia, & Marius Antonin. tenent relati à Barbos. in colectione ad Concil. Trident. dict. sess. 25. de reformat. cap. 3. num. 21.* Porque se responde, que la opinion contraria es la mas probable, y comunmente recibida, prout defendunt *Franciscus de Leon in Thesauro Ecclesiastico par. 3. cap. 38. num. 22. Lazar. in speciali tract. de monitor. sect. 4. quest. 8. nu. 7. Sair. de censuris lib. 1. cap. 9. num. 33. Gutier. canonicar. quest. cap. 11. num. 39.* quos refert *Barbos. ubi supra num. 22.* Y en España se practica inconcusamente, *vt videre est per Salgadum, & Paz lo eis citatis.* Y la Sagrada Congregacion de el Concilio assi lo tiene declarado, cuius verba refert *Marta de iurisdic. par. 3. cap. 14. num. 18.* Y quando esto no fuera lo mas seguro, auiendo controuersia de DD. sobre si en este caso tiene la apelacion los dos efectos, *in dubio deferendum est, vt cum pluribus tenent Scacia de appellat. quest. 17. ampliat. 16. num. 60. Salgado de Reg. protecc. par. 1. cap. 2. §. 3. à num. 26. vsque ad 31.*

Hizo se otro argumento inter informandum diziendo, que la segunda apelacion, à taciturnitate, no parece fue legitima, ni que el Iuez retardò la pronunciacion, su puesto, que quando se interpuso el recurso nondum erat lapsus, el termino juridico, que tenia para pronunciar el Iuez.

Esta



9

Esta replica parece que tendrá ajustada satisfacion, suponiendo in facto, que en tres diferentes dias fuit Iudex ter requisitus, vt annullaret, seu reuocaret censuras, vel saltem absolueret: y hasta oy no se ha respondido, ni aun se ha hecho viso: Con que en materia tan perjudicial, y de daño irreparable, es legitima la apelacion, que se interpuso à taciturnitate, precediendo tres requestas: es singular para este intento el *text. en la l. statuimus, S. sancimus, C. de Episcopis, & Clericis*: y lo dixo muy en nuestros terminos *Escacia de appellat. quaest. 17. ampliat. 16 num. 49. ibi: Exemplifica notabiliter istam ampliationem, quando reus opponit exceptionem non esse procedendum ad ulteriora, & Iudex post oppositam exceptionem non procedit, sed tamē reus ulterius instat, & ter requirit, seu monet Iudicem, vt pronunciet non esse procedendum ad ulteriora, quia si Iudex non pronunciet, licet supersedeat, & non procedat potest reus appellare, vt consuluit Cornuus consil. 80. in decisivis sub num. 3. ibi: Accedat ad praedicta, quod notat lib. 1. sunt enim aliqui Iudices qui supersedent in causa, vt excipientem vexent, & ideo potest tunc, praemissa trina monitione appellare, immo praemissa unica tantum Franc. in epist. 67. ex parte M. num. 6. vers. Quid autem si Iudex de appellat.* Conduce mucho a nuestro proposito la doctrina del Señor Regente Sesse *de inhibis. cap. 2. §. 2. num. 1. & 2. ubi ait, que en las cosas de daño irreparable, & in his quae celerem expeditionem requirunt tenetur Iudex tempora abreviare, & non dilatare per totum tempus quod de Foro habet, cita a Barth. y otros.*

Y este modo de proceder lo tiene V. S. I. calificado, como asylo de violencias con muchos decretos, y firmas concedidas, auiendo apelado a taciturnitate los censurados

dos

dos con tres requestas, & nouiter *in processu jurisfirma Iuratorum de Daroca año 1658.* y antes *in processu jurisfirma Procurator. Fiscalis Domini nostri Regis,* quando se publicaron censuras contra vnos Alguaciles, que asistieron en las contiendas, que huuo sobre el cadauer de Pedro Sanchez, aliàs el Iaque Arañado.

La vltima replica, que se propuso, fue dezir, que lo que se ha discurrido, y fundado sobre la execuciõ Real, es comun a entrambos firmantes; pero lo que se pretende por la execucion personal, solo puede fauorecer à Pedro Miranda, que se halla preso por estas cartas de encomienda.

Pero a esta objepciõ se satisface (supposito in facto, que Poyet no està obligado a parte en otras, ni mas comandas de aquellas, en cuya fuerza se proueyò el apellido capcionario contra Miranda) Respondiendo, que quando ay dos Correos de vna obligacion, hallandose el vno executado realiter, aut personaliter, no se puede proceder à censuras contra el socio, *Barbos. ubi supra num. 19. ibi: Censurarum remedium hodie esse subsidiariũ, ita vt si duo in solidum obligentur in contractu, & contra alterum procedi possit realiter, seu personaliter, contra alterum vero non, tunc istum non posse excommunicari refert, Galet. in margarita casuum conscientie verbo censura 2.* Y lo tiene esto calificado la Sagrada Congregacion de el Concilio prout referũt, *Belarminus in suis declarationibus d. ses. 25. d. cap. 3. vers. itẽ si duo sint obligati in solidũ, fol. 50.* Refiere otra declaracion *Marta de iurisdict. dict. part. 3. cap. 14. à num. 15. vsque ad num. 20.* Este lugar es puntual, y copioso, no le expendo por omitir prolixidad, suplico se vea.

Ex quibus omnibus, parece que la apelacion interpuesta por Miranda, y Poyet, tiene entrambos efectos, ac per consequens, que la firma ne pendente procede, *ex tradit. à Sueb. cons. 31. num. 1. § 2. in cent.* Salva  
 T.S.G.C. En Zaragoza, y Febrero a 19. de 1660.

D. Josef de Esmir, y Casanate.

Ex quibus omnibus, parece que la apelacion inter-  
 puesta por Miranda y Poyet, tiene entranbos efectos,  
 se peticionados, que la firma no pendiente procede,  
 ex tradita a Zuela con. 31. num. 1. Q. 2. in cen. Salus  
 T.S.G.C. En Zaragoza, y Febrero a 19. de 1850.

D. Josef de Esliva y Casanue.

[The following text is extremely faint and largely illegible due to fading and bleed-through from the reverse side of the page. It appears to be a legal opinion or a formal document.]

