

N.º 42

95



P O R SUSANA CANELON,

EN LA REVOCACION DEL Emparamiento.

Respuesta a las Dudas.



O color de vna clausula de vna addicion a la Capi-
tulacion matrimonial del Doctor Iuan Sanz de Ar-
mora, con Doña Maria Pabla Lopez de Heredia, se
empararon por la Real Audiencia los censales liti-
giosos. Y suplicose por esta parte, se reuocara el em-
paramiento. Ya porque la manda era personal: Ya
porque, quando huuiera duda, el emparamiento en
este caso deue proueerse con caso manifiesto. Con-
firmose: Y se hizo eleccion de firma. Y despues de auerse informado;
fue V.S. seruido dar quatro dudas, a las quales se respondera por su
orden.

Duda primera. *Et si in clausula instrumenti modificationis pactorum dota-
lium Doctoris Ioannis Sanz Armora, & Paulæ Mariæ Lopez coniugum, in qua
Susana Canelon promittit soluere quolibet anno dictis coniugibus decem mille
solidos, caueatur, quod si alter ex dictis coniugibus decesserit, alteri superstiti
non teneatur soluere nisi sex mille solidos: Ex quibus inferri posse videtur,
noluisse se obligare ad fauorem hæredis præmortui. Tamen cum hoc tantum
in casu mortis præmorientis prouisum fuerit, non verò alterius superstitis,
dispositum in vno casu non debet extendi ad alium, de quo non senserint con-
trabentes, & sic ad casum mortis superuiuentis. Præsertim repugnante iuris
præsumptione, quia in dubio præsumitur contrabentes voluisse suis hæredi-
bus prospicere, & foralibus principijs reiicientibus, interpretationem ex-
tensiuam.*

Bien pudiera dezir, que solo con ver las quatro dudas propuestas,
estaua el emparamiento en caso de reuocacion; pues quantas mas du-
das aya, mas cessa el caso manifiesto, necesario para este emparamien-
to. Confirmando esto mismo las palabras de la quarta duda, ibi; *Et si di-
cta clausula dubia, & intricata videatur.* Y particularmente dandose las
dudas, sin tiempo competente para responderles, queriendo la parte
contraria ahogar este negocio.

Pero respondiendole: Siempre senti, que el pacto era personal. Porque
el pacto se dize real, o personal, estimandolo *ex verbis, & mente*, segun
la *l. iurisgentium 7. §. pactorum, ff. de pactis*, iunctis traditis ab Hipolyto
Maya in *dec. vnica, post Consultat. ciuiles, n. 28.* præter traditos alia allega-
tione. Y aqui concurren ambas cosas, para juzgar, que el pacto, y pro-

mesa fue personal. Esto es; Palabras, *ibi, los dichos conyuges* (quatro vezes repetidas; ad *l. Ballista, ff. ad Trebellian.*) vt punctim in donatione, quod sit personalis, imò personalissima, ex verbis, *dictus, & ipse*, tenet *Maya supran. 29.* Quia tales dictiones personalitatem arguunt, *Bald. conf. 204. lib. 5. Decius conf. 65. Pancirolus conf. 94. nu. 24. & conf. 150. nu. 14. & conf. 152. nu. 8.*

Y mas las otras, que muriendo, qualquiere de los conyuges, con hijos, o sin ellos, viuiendo Hernando Lopez, no se paguen al sobreuiiente, sino trecientas libras cada año, y muerto aquel se han de pagar las 550. libras annuas. De las quales con euidencia y letra clara se colije, que muerto el vno de los contrayentes, no passa la mitad de la renta a sus herederos, sino al sobreuiiente, por entero muerto Hernando Lopez, y hasta 300. lib. viuiendo aquel, haziendose meacion de hijos; Luego aqui no estuieron contemplados los herederos, alioquin la mitad de la renta, respectiue passara en los herederos del premoriente, si fuera donacion, y pacto real. Cum in pactis realitas nihil aliud sit, quam transmissibilitas ad hæredes, ex *Bald. in c. decreto. nu. 1. de transact.*

Hallase tambien mente ex dictis. Et ex subiecta materia: Pues el Doctor Sanz de Armora no traxò bienes algunos en la capitulacion, & præstatio annua relicta non habenti bona censetur facta causa alimentorum, *Bart. in l. alio hærede, n. 5. ff. de alim. & cibar. legat.* Y esto puede hazer fuerça a qualquiere juyzio, para los meritos de conocimiento plenario, quanto mas para reuocacion del emparamiento, por falta de caso manifiesto.

Sin que obste la duda, esto es, que solo se hablò del premoriente, pero no del sobreuiiente, y que assi lo dispuesto en vno no deue estenderse al otro: resistiendo la presuncion, de que el pacto es real, y desechandole en Aragon la interpretacion extensiuua.

Porque se hablò claro de ambos. Pues expressamente se dize, que el sobreuiiente tenga la renta, luego premuriendo qualquiere de los dos, no quiso, que aquella porcion passasse a los herederos, luego preuino ambos successos, pues no podian saber, qual auia de morir primero. De futuris enim contingentibus non est determinata veritas, vt dixit *Aristoteles lib. 1. periermeniarum: De qua materia, & illius ornatu, Idè Aristot. lib. 1. moral. c. 11. Picus Mirandulanus lib. 6. de prænotione, c. 7. Arnob. lib. 2. contra gentes, Camill. Borrell. sum. deciss. p. 2. tit. 39. nu. 294. Hering. de fideius. c. 26. n. 48. Lara in comp. vitæ & homin. c. 13. n. 68.*

Y siendo los contrayentes correlatos, lo dispuesto en vno es visto disponerse en el otro. Correlatiuorum enim idem est iudicium, & de vno dispositum trahitur ad alterum, *l. fin. ff. de acceptilation. l. 1. C. de curress. lib. 11. cum multis per Vaz in princ. juris. lit. C. nu. 76.* Sin que obste la presuncion de que el pacto es real, quæ debet cedere veritati. Y que en Aragon no ay extension. Pues esto se colige ya de la letra clara, y pacto expresso: ya de la materia sugeta, ex dictis. Demas, que sin embargo de la duda, quedan las dictiones taxatiuas, *los dichos.* Y el ser prestacion de alimentos.

Duda segunda. Præterea, neque quod in supradicto casu adiecta fuerunt illa verba, con hijos, o sin ellos; per quæ videntur contrabentes noluisse filiis, & heredibus in hoc casu prospicere, sequi videtur, quod etiam respectu alterius coniugis superuiuentis erit pactum personale, & non transmissibile ad heredes. Quia cum hæc verba solum in casu, quo Ferdinandus Lopez viueret, & eius vita durante adiecta fuerint, non debent extendi, & intelligi in id casu etiam, quo ille mortuus fuisset, vt in præsentis, in præiudicium filiorum, cum sit odiosa, & contra mentem, votumq; cõmune parentum, qui præsumuntur semper velle capere bonum consilium pro filiis, præsertim in pactis nuptialibus, ubi contemplatur matrimonium, cuius præcipuus finis est filiorum procreatio.

Para responderle supongo: Que en la clausula litigiosa (despues de auerle cogido a Susana Canelon tan luzida hazienda, teniendo hijo varon, que oy viue, en la capitulacion matrimonial) se le reserva el usufructo, con obligacion entre otras, de dar las 550. lib. Y se añade, que muerto qualquiere de los coniuges, con hijos, o sin ellos, si viue Hernando Lopez, se paguen al sobreuiiente solas 300. libras y muerto aquel las 550. libras.

Esto supuesto: No se puede dezir, que el pacto, de que suceda el sobreuiiente en la renta, solo està en caso de viuir Hernando Lopez, pues està concebido assi viuiendo, como muerto aquel. Pater. Porque se dispone, que muerto qualquiere de los coniuges, con hijos, o sin ellos, passe la renta al sobreuiiente con esta diferencia, que viuiendo Hernando Lopez, solo se le den 300. lib. y muerto aquel, 550. lib. Por manera q̄ la vida, o muerte de Hernando Lopez solo se considera alli, para dar al que sobreuiuo mas, o menos cantidad, porque si viue, se le daran 300. lib. solas, y aquel muerto 550. lib. Pero para passar la renta al sobreuiiente, dexando a vn lado a los herederos del premoriente, procede a questo viuo, o muerto Hernando Lopez. Et quod detur maior, vel minor quantitas nõ attinet ad nostrum institutum realitatis pacti, quæ enim differunt secundum plus, & minus, non differunt specie, vel substantia. l. vlt. ff. de fund. instruct. l. legato generaliter, ff. de legat. i. Vaz. in princ. iur. lit. P. num. 24. Y a los hijos ya estaua preuenida la hazienda, pues Susana Canelon solo se reserva el usufructo della, y esto con tanta obligacion, y amarguras.

Duda tercera. Quod ex illis verbis finalibus, & sequentibus dicti pacti confirmari videtur; Y muerto dicho Hernando Lopez se han de pagar dichos onze mil sueldos en cada vn año. Per quæ verba, retento eodem thema te clare disponitur, quod si alter ex coniugibus decesserit, defuncto iam Ferdinando Lopez, quod præsentur undecim mille solidi quolibet anno; expendendo verba illa, se auan de pagar, quæ cum generaliter prolata sint, realitatem pacti indicare videntur, secundum iuris regulas, & vt Doctores communiter testantur.

Si la parte contraria haze piernas en esta ponderacion: Pudiera dezirsele lo de la l. inciuile, ff. de legib. Y que vna parte de la escritura deue declararse con otra, l. vtrum ff. de petit. heredit. l. qui filiabus, l. si seruus

ius plurium, § fin. ff. de legat. 1. l. cum filius, ubi Barth. in prin. ff. de legat. 2. cū innumeris relatis a Grassis de except. except. 3. à nu. 5. Surd. cons. 77. nu. 26.
 Entra pues la clausula reservando el usufructo a Susana Canelon, con obligacion, entre otras, de auer de dar a dichos coniuces. Y mas abaxo, tenga obligacion de dalles tan solamente, &c. Y mas abaxo, tenga obligacion de dar a dichos coniuces. Y mas abaxo, de pagar al sobreuiuiente. Luego las victimas, retento eodem themate, como dize la duda, aunque parezcan inpersonales, deuen entenderse segun las antecedentes personalissimas, y tan repetidas. Y si no entendiere esto la parte contraria, diremos de ella lo que en la duda, retento eodem themate.

Duda quarta. Denique non videtur reuocandum huiusmodi emparamentū sub pretextu, quod prouisum non fuerit cum casu manifesto. Nam & si dicta clausula dubia & intricata videatur, tamen quia nullo foro cauetur, ad prouisionem emparamentorum censualium requiri casum manifestum sequitur, quod quemadmodum, in alijs rebus, que emparantur, non requiritur, neque in censualibus necessarium esse.

Fuero ay claro, Señor, es el 11. incipit, quando bona, tit. de emparament. fol. 94. col. 4. que dispone, quando bona, fructus, iura & redditus vniuersitatis, &c. emparantur, quod ante ipsius prouisionem debeat pars facere iudici fidem de debito, per instrumentum publicum, vel processum fidem facientem, & quod emparamentum aliter prouisum sit nullum ipso iure. Quid obsecro clarius? Añadiendo la inteligencia continua del Reyno de que censales concegiles no puedan empararse sin caso manifesto, de quo dubitare piaculum videtur, y cae de pies la l. minime, ff. de legib. Minime sunt mutanda, que interpretationem certam semper habuerunt.

Y las pensiones de los censales propriamente se dizen ser de la Vniuersidad, y bienes suyos, quando se emparan en su poder, pues si bien se deuen al Censalista, pero ante traditionem sunt debitoricis; aliud enim est pecuniam mihi deberi, aliud meam esse, secundum quam veritatem, intellectum capiunt iura, alioquin fere inexplicabilia, in l. singularia ff. de reb. credit. & in l. qui negotia ff. de mandati. Vt ad nostrum institutum prosequitur, Morla r. p. tit. 8. q. 6. a. n. 7. omnino videndus.

Ex quibus semper existimaui, absque dubio fore emparamentum reuocandum. Salua V. D. G. censura. 22. Nouembr. 1635.

**El D. Iuan Christobal
de Suelues.**