

DISCVRSO

BREVE,

EN EL PROCESSO APPELLATIONIS
PETRONILÆ FVENMAYOR.

Por la apellante.

INITIVM A DOMINO.



VNQVE el ritu de este processo ; sea en si tan enredado y prolixo, a causa de la diuersidad de memoriales que en el se han hecho por ambas las partes: empero el recto a mi parecer es muy breve, y la justicia de la apelante muy grande ; considerando y presuponiendo en hecho. Que en 25. de Octubre 1603. (y assi 20. años antes que se contraxera el matrimonio por cuya separacion se proueyò por el Iuez Eclesiastico el sequestro de que aqui se trata) se començò ante el Çalmedina y Iuez Ordinario de esta Ciudad, vn processo de diuision de bienes , entre la dicha Petronila Fuenmayor, y el curador ad lites de Iuan Francisco Asteraque y Poça su hijo; en el qual se passaron y aueriguaron assi mismo las cuentas de su tutela. Y que en 28. de Abril del año siguiente de 1604. se pronuncio † dicho processo, adjudicandose assi a la madre como al dicho su hijo, los bienes que a cada vno dellos respectiue pertenecian: y se le condeno al hijo a que pagasse a dicha su madre de sus propios bienes 1400. sueldos que aquella auia gastado en el entierro de Iuan Poça su marido; y a que le pagasse assi mismo todas las deudas que se hallassen hechas por el dicho Iuan Poça su padre: y que si algunas de dichas deudas pagasse la dicha su madre, durante el tiempo de su viudedad y vsufructo ; se huuiessen de pagar de los propios bienes del dicho pupillo: y que fenecida la dicha viudedad, huuiesse assi mismo de pagar a la dicha su madre los 16000. sueldos de

Discurso breue

la dote que aquella lleuò en contemplacion de su matrimonio con el dicho Iuan Poça, y que aquel auia recibido efectiuamente.

2 Deuese considerar assi mismo, que a instancia † de dicho Iuan Francisco Asteraque y Poça en 25. de Setiembre 1620. fue citada la dicha Petronila Fuenmayor su madre, a dar cuenta de la dicha su tutela: y que nombrado contador, y aueriguadas las cuentas, tandem en 15. de Octubre de el mismo año se aueriguò, y declarò, que la dicha Petronila Fuenmayor hazia de alcance a dicho Iuan Francisco Poça su hijo la suma y cantidad de 1547. libras 10. sueld. 4. din. y fue condenado el hijo a que se las pagasse. Y ambas las partes aceptarò la dicha declaracion. Y que en 20. de Iunio de 1624. se le mandò intimar a dicho Iuan Francisco Poça la dicha condenacion y la tasacion que se hizo a dicho Contador; y se le intimò cara a cara en 26. del mismo mes; y que re-

3 portada la intima, y aguardado de gracia, tandem † en 8. de Iulio del mismo año 1624. por el Çalmedina fue declarado, *præfatam sententiam condemnatoriam transiisse in rem iudicatam*; y se mandò aquella executar.

4 Assi mismo se deue considerar en hecho, que auiendose † executado en 16. de Iulio de 1624. dos portales de casas, y dos campos, vno en Almoçara, y otro en la Plana, como bienes de dicho Iuan Francisco Poça, precediendo inuestigacion y relacion de no auerse hallado muebles del dicho obligado: y auiendose aquellos mandado vender, y hechas ya las almonedas y prorogaciones, y las demas diligências acostumbradas, y asignadose ya el dia para hazerse la tranza;

5 tandem en 3. de Octubre † de dicho año 1624. los Procuradores de Miguela Geronima de Costa muger de dicho Iuan Francisco Poça allegaron, que dichos bienes eran del dicho Poça su marido desde el año 1603. en que le fueron adjudicados por dicho processo de particion. Y el matrimonio que aquel contraxo el año 1620. y los capitulos matrimoniales donde ella lleuò 500. libras, y el le firmò otras 500. libras con diuersas clausulas, y que aquella estaua sequestrada por el Iuez Eclesiastico, y pidieron que sobre ello, y lo demas que allegaron se hiziesse informacion, e constituto de prædictis se declarasse no proceder la dicha tranza; ni deuerse passar adelante en ella; e casu quo prædicta non procederent, se hiziesse la trança con cargo, y obligacion de pagar se le las dichas mil libras, y lo demas que conforme a dichos sus capitulos matrimoniales podia alcanzar en los dichos bienes executados. Empero que sin embargo de lo dicho, se mandaron trançar y vender, y de hecho

Por Petronila Fuenmayor. 3

6 cho † se vendieron a 8. de Nouiembre en mil escudos a Mateo Ricarte, y que este despues en 28. del mismo mes cedio todos sus derechos a la dicha Petronila Fuenmayor, y que aquella la aceptò y fue repuesta en sus derechos, y como tal compensò en 10. de Abril de 1625. otra tanta cantidad de lo que se le deuia, dandose por pagada de mil libras de las 1547. libras 10. sueldos 4. din. que le competian cobrar de los bienes de dicho su hijo, y sin perjuyzio de poder cobrar de otros bienes de dicho obligado, la restante cantidad, y las costas: *iuxta tradita per Azeued. in l. fin. tit. 21. lib. 4. noue recopilatio. ex num. 126. & Marhi. Colleri. de proces. executiuo. 3. p. c. 9. nu. 105. & 106.* Y que en 15. del mismo mes le fue admitida la dicha compensacion, y se le concedio vendicion de Corte de dichos bienes, poniendola assi mismo en possession dellos.

7 Ultimamente se deue considerar. Que a instancia † de dicha Petronila Fuenmayor en 16. de Nouiembre 1627. se proueyò y mandò, que atento que los dichos bienes executados, y vendidos no auian sido suficientes, se passasse a executar los demas bienes de dicho obligado por las 547. libras 10. sueldos 4. din. restantes que le deuia, y las costas. Y en 17. de Mayo 1628. se executaron estos otros dos campos de dicho obligado. Y que en 20. del mismo mes (auiendo se reportado la dicha execucion,) se parecio en processo † por la dicha Geronima Miguela de Costa, y protestandose de vitio & nulitate, a demostrar que no auia lugar la trança de dichos campos, se allegò lo que tenia allegado en el memorial de 3. de Octubre 1624. (de quo supra nu. 5.) y vltra de aquello se allegò, que estaua sequestrada por el Iuez Ecclesiastico, y que en el dicho processo del sequestro se le auian rasado alimentos; y para ser pagada dellos, se auian sequestrado estos mismos campos, antes que se huuiessen executado por dicho Çalmedina, por lo qual estaua preuenida la jurisdiccion por el Iuez Ecclesiastico, y que assi en su perjuyzio no se podia, ni deuia passar adelante en esta execucion del Çalmedina, por ser posterior; antes bien se deuia remitir el conocimiento de esta causa, y las partes al Iuez Ecclesiastico, suplicando super prædictis mandare se informari. Y que aunque por la dicha Petronila Fuenmayor se impugnò, y se dixo, que atento que esta ultima execucion se auia hecho continuando la primera para efecto de ser pagada de la resta por no auer auido suficiente precio con lo que se sacò de los bienes executados y vendidos, suplicaua se mandasse passar adelante en esta execucion y trança, sin embargo de lo allegado

4 Discurso breue

do en contrario: empero que dicho Çalmedina en 20. de Julio se mandò informar sobre lo contenido en dicho memorial; y Arrago Procurador de la dicha Geronima Miguela Costa informando, hizo fe de vnas letras † del Ecclesiastico, por las quales constaua, que dicha su princ. fue sequestrada a nombre de la Audiencia Ecclesiastica en 12. de Setiembre 1624. Y que en 2. de Octubre le fueron tasados alimentos, a saber es 4. sueldos por cada vn dia. Y que en respeto de estos mismos campos se proveyò, y executò el sequestro en 23. y 24. de Julio 1627. Y hizo fe assi mismo de omnibus, y cum costet pidio, non fore procedendum ad vltiora; imo debere remitti causam & partes Officiali Ecclesiastico Cæsaraugustano: Y que aunque el Procurador de esta parte, pidio lo contrario; adhuc tamen. En 12. de Setiembre 1628. dicho Çalmedina luez aquo † de consejo de su Assessor pronuncio, non fore procedendum ad vltiora in d. processu respectu bonorum executorum sub die 17. mensis Maij dicti anni, & cum his remittimus huiusmodi causam & partes ad Iudicem Ecclesiasticum prout per L. Arrago Proc. supplicatur, non obstantibus in contrarium allegatis quæ locum non habent. Si bien de esta sentencia se interpuso apellacion legitima por esta parte a la presente Corte, dõde pende.

Quibus sic in facto se habentibus: pro vera huius causæ resolutione erit etiam præsupponendum in iure. Que quando se manda passar a execucion de otros bienes † del obligado, pro residuo & complemento eiusdem debiti, por no auer sido bastantes, ni suficientes los que fueron executados y vendidos, como en el caso presente; in quibus terminis loquuntur, *Obser. Item. si res. 7. in vers. Et si forte. tit. de empt. & vendi. fol. 12. col. 4. & Molin. noster verb. executio. fol. 129. col. 2. in vers. Tamen si est facta executio. & verb. Solemnitas. fol. 307. col. 4. & ibi Pleban. num. 5. & in S. executio. num. 55. Petr. Molin. in suo praxi fol. 87. Petrus Rebuff. tom. 1. ad leges Gall. in tract. de literis obligator. artic. 5. glos. 3. num. 1. & 2. & Math. Colleri. d. c. 9. num. 106.* en tal caso, no se dize hazerse nueva execucion; sino continuarse la misma † que se hizo al principio, quando se vendieron y trançaron los demas bienes executados, para ser pagado el Acreedor. Porque si bien por no auer sido bastante el precio dellos, para entera paga de la deuda; se manda continuar la execucion pro complemento & residuo ipsius debiti: empero esta, no es diuersa execucion; sino parte y porcion de la primera: vt est notissimum, & punctim animaduertit Rebuff. vbi proxime

Por Petronila Fuenmayor. 5

13 *xime art. 2. glos. 1. num. 65. & 66. fol. mihi 92. & 93. ubi pulchre.* Y esta es la verdadera razon de decidir † de la dicha *Obfer. Item si res. 7. y de lo que Molina, y el Plebano, y Pedro Molinos advierten en los lugares referidos; quatenus expresse firmant, quod in executione quæ fit in alijs bonis obligati pro residuo & complemento debiti, cuius virtute alia eius bona iam fuerant adhibitis solemnitatibus foralibus vendita, non seruabitur in eorum venditione solemnitas foralis.* Porque parecio a nuestros Foristas, ser cosa superflua que en vna misma execucion se huuiesse de observar, las almonedas, prorogaciones y las demas solemnidades forales, de que hablaron la *Obfer. Nota etiam. de pignorib. fol. 2. col. 3. Petr. Molin. in d. sua prax. Iudiciali. fol. 82. & seqq. Pleban. in d. §. solemnitas. ex num. 2. Math. Collier. de process. executiuo. 3. p. cap. 9. ex num. 86. & D. R. Leon in decis. 65. p. 1.*

14 Supuesto pues, que la execucion † que por el Çalmedina en 16. de Nouiembre 1627. se mandò hazer, y se hizo en 17. de Mayo de 1628. no fue nueva y diferente execucion de la que se auia hecho en 16. de Julio de 1624. sino continuacion de aquella, y assi vna misma; eo quod facta fuerit pro residuo & complemento eiusdem obligationis, vt in facto supponitur: *ex traditis in terminis per Rebuff. & alios proxime relatos?* Venimos a estar en caso claro de auerse de reformar la sentencia de dicho Iuez aquo. Pues ora consideramos la naturaleza de la causa, ora la calidad de las partes litigantes, ora la de los bienes executados, es llanissimo, que el Çalmedina Iuez aquo, era, y es competente para conocer, perficionar, y determinar el processo de dicha execucion que ante el pendia veynte años antes que se intentasse el sequestro de la persona de dicha aduersante; el qual (como dicho es) se proueyo por el Eclesiastico en 12. de Setiembre de 1624. y en respeto de estos cãpos se proueyó en 24. de Julio de 1627. como resulta de las mismas letras narratiuas del Eclesiastico exaduerso exhibidas; y assi tres años despues de la execucion q̄ se hizo por dicho Çalmedina en 16. de Julio de 1624. cuyo apendix fue la que despues se mandò hazer pro residuo en 16. de Nouiembre de 1627. y despues se hizo, y executò en 17. de Mayo de 1628. como queda probado: in quibus terminis plusquam manifestum est, illius processus cognitionem & progressum ad prædictum Çalmetinam insolidum spectasse: *ex iuribus & Doctõribus numeris seq. referendis.*

De que se infiere, que aunque en hecho sea cierto, que la execucion

cion

cion del sequestro de estos campos, hecha por el Eclesiastico en 24. de Julio de 1627. fue quatro meses antes que la declaracion del Çalmedina, por la qual se mandò proceder a execucion de dichos bienes pro residuo dictæ obligationis ac condemnationis. Empero que siendo como es continuacion, y assi parte y porcion de la execucion primera, hecha por el Çalmedina en 16. de Julio de 1624. y assi tres años antes como queda probado? es certissimo quod adhuc quando in specie proposita esset locus præuentioni iurisdictionis: La del dicho Çalmedina, como anterior † se deuia preferir: *iuxta tradita in terminis per Molinum nostrum in verb. sequestrum. fol. 307. col. 1. in versic. die 5. Maij vers. quod ex quo Curia Iustitiæ Aragonum primo sequestrauerat dictos fructus non debebant fieri ex aduerso petita, ex quo exercendo suam iurisdictionem in casu ei a Foro permissio pronuntiauerat, &c.* Ex quibus verbis casum nostrum clarè & expressè decisum esse apparet: Cum dictus Çalmedina exercendo suam iurisdictionem, inter personas sibi subiectas, & in casu ei permissio, præfatum Io. Franc. Poça condemnauerit die 28. Aprilis anni 1604. & postmodum sententia transacta in rem iudicatam, illaq; executari mandata, iustissime præceperit, dicti condemnati bona executari ac vendi; prout executata & vendita fuerunt die 16. Julij, & die 8. Nouembris, anni. 1624. vt in facto supponitur. Porque pues la causa que pendia ante el Çalmedina era profana, y las partes litigantes en dicho processo eran seglares, y assi afectas a la jurisdiccion del Rey nuestro señor, y no a la jurisdiccion Eclesiastica: es cosa cierta que su conocimiento † tocaua a dicho Çalmedina, y no al Eclesiastico: *iuxta tex. in. c. si Clericus laicum, & in. c. cum sit generale de Foro compet. ubi id notant Innocen. Panor. Berol. Socin. Felix. ac ceteri scribes, Andr. Gail. de Pace publica lib. 1. c. 6. num. 18. Marta de iurisdic. 2. p. c. 2. num. 21. & ex nostris id in terminis tradiderunt, Pleban in tract. competentiar. iurisdic. q. 2. num. 11. & q. 15. num. 4. & D. R. Sesse de inhibition. c. 4. §. 1. ex num. 19. & in c. 9. ex num. 21. & 25. & in §. 2. num. 13.* Y por el conseqüente el mandar executar y vender los demas bienes de dicho obligado, pro residuo & complemento dictæ condemnationis; tocava y pertenecia al mismo Çalmedina, que auia conocido de la causa principal de esta execucion: *ex traditis in terminis per Mart. de iurisdic. 4. p. centur. 1. casu. 89. num. 33. & per Franc. Salgado de Somoza in tract. de Regia protectio-*

15

16

17

tur,

Por Petronila Fuenmayor. 7

tur, cōtra dispositionem *tex. in l. ubi ceptum. ff. de Iudicijs*, & *in l. nulli. C. eod.* & *in c. 1. de causa possess. & propriet. cum simil. de quib. per Menoch. de arbitr. casu. 371. Afflict. decis. 354. num. 13. Andr. Gail. de Pace publica lib. 1. c. 6. num. 2. & 5. Pleban. in tract. competentiat. q. 2. num. 51. & Franc. Vini. decis. 136. num. 1.*

18 Mayormente siendo esta segunda execucion, parte y porcion de la primera, y assi vna misma ¶ causa, y vn mismo processo: *iuxta late tradita in terminis per Tiber. Decian. in cons. 98. num. 10. vol. 2. Anton. Gabriel. tit. de Iudic. cōclus. 1. per totam. Menoch. & Vini. ubi proxime, Andr. Gail. pract. obseruation. lib. 1. centur. 1. obseruat. 32. ex num. 2. 6. & 11. & per Iacob. Anto. Marta de iurisdic. 4. p. centur. 2. casu. 119. num. 6.*

19 Y mucho mas siendo todas las partes ¶ que contendian, personas seglares, & sic eiusdem fori: *iuxta tradita per Vincen. de Franc. in decis. 426. num. 4. & Don Garf. Mastril. in decis. 138. Regni Sicilia n. 3. p. 2.*

20 Quibus concurrentibus, in dubitati iuris est, ad præfatum Calmetinam, huius causæ cognitionem, tam in viam iuris quàm fori notorie expectasse ac pertinuisse; tam ratione bonorum executatorum, quàm ratione causæ, ac partium contendentium: *iuxta tradita per Doctores supra relatos.* Y que assi en auer declarado, que la causa y las partes se deuián remitir al Iuez Ecclesiastico que proueyo el sequestro de
21 estos mismos bienes, prejudicò ¶ grauemente a dicha Petronila Fuenmayor; obligandola a que vaya a litigar coram non suo Iudice, sin auer ni coucurrir causa alguna para ello: Porque aunque sea assi, quod ratione matrimonij Iudex Ecclesiasticus ¶ sit Iudex competens in causa sequestri, ac restitutionis dotis, & alimentorum, quando dello se trata incidenter a ocasion del diuortio: *iuxta tex. in c. de prudentia. & ibi glos. 10. Andr. Panor. & Butri. de donatio. inter virum & uxorem. & late tradita per Sim. de Prætis in cons. 147. num. 13. & 14. Ludo. Molin. Guter. Azened. & alios congestos per Bonadill. in lib. 2. sue Politi. c. 17. num. 101. & 133. quibus accedit Farin. in prax. crim. q. 8. a num. 146.*
22 Veruntamen id verum est & procedit, respectu dumtaxat ipsorum conjugatorum; non vero respectu dictæ Petronilæ Fuenmayor, in qua nullæ ex causis Iudici Ecclesiastico iurisdictionem tribuentibus eo in casu concurrebant: quin potius cū esset mere laica ac de iurisdictione seculari domini nostri Regis, nequaquam potuit nec debuit ¶ compelli ad litigandum coram Ecclesiastico: *vt per tex. in d. c. cum sit generale. cum simil. expresse voluerunt Innocen. Panor. & alij quam pluri.*

plurimi congesti à Plebano, & à D. R. Sesse in locis desuper citatis num. 16.
 23 ac per consequens, eam remittendo † ad Iudicem Ecclesiasticum,
 quod notorium grauamen Iudex a quo eidem intulerit, non est am-
 bigendum.

24 Maxime concurrente expressa Iudicis secularis præuentione † iu-
 risdictionis, desuper perpensa: iuxta tradita per Molin. nostrum in d.
 verb. sequestrum. & per Pleban. in tract. competent. q. 2. num. 51. & per
 Andr. Gail. d. lib. 1. obseruat. 29. ex num. 4. & obseruat. 32. nu. 9. Bouadill.
 d. c. 17. ex num. 163. Farinac. d. q. 8. in num. 156. & Jacob. Ant. Mart.
 de iurisdic. 2. p. c. 2. ex num. 14. 21. & 24.

25 Añudando pues el discurso dezimos, que pues † el dicho pro-
 cesso de execucion, se trataua entre la dicha Petronila Fuenmayor, y
 el dicho Iuan Francisco Peça su hijo; y en el de ninguna manera
 principaliter neq; incidenter, se trataua de causa matrimonial, ni de
 otra alguna espiritual; sino tan solamente de la execucion de estos
 bienes, para ser satisfecha esta parte de lo que se le deuia en razon de
 su capitulacion matrimonial de 3. de Octubre 1601. y sobre esto es-
 taua preuenida la jurisdiccion del Çalmedina, como queda aduertido
 con justissima causa pretendemos se deue reformar la senténcia de di-
 cho luez a quo; mandando se continue y concluya ante su Tribunal
 dicho processo de execucion: *ex iuribus, & Doctoribus desuper adductis.*
 Salua semper tanti Senatus censura. Casaraugustæ die 2. Ianuarij
 1629.

El Doctor Balthassar Andres
 de Vztarroz.