

**ALLEGACION
DEL DOTOR
M. ANGEL DE OÑATE**

ALLEGACION DEL DO
TOR MIGVEL ANGEL DE OÑATE.

P O R
E L C L E R O D E L A
I G L E S I A P A R R O Q V I A L D E S A N
Iuan Bautista , y Euangelista de la presente
Ciudad.

C O N
E L P R O C V R A D O R
F I S C A L D E L A V I S I T A D E L A
Generalidad del presente Reino.

Y E L A D M I N I S T R A D O R D E L A
obra pia instituida por Bernardo
Torrents.



C O N L I C E N C I A ,

En Valencia en casa de los herederos de Chrylostomo Carriz , por Bernardo
Noguès junto al molino de Rouella, Año de 1649.

R. 63.858





1 **D**OS pleitos figuen contra el Clero de la Iglesia parroquial de S. Iuan Bautista, y Euangelista de la presente ciudad Seferino Clauero de Falses otro de los Procuradores fiscales de la Real visita de la Generalidad del presente Reino, y el administrador de la obra pia instituida por Bernardo Torrents.

2 El primero pretende se le han de adjudicar los emolumentos de la escriuania de la Corte del Iuez ordinario en las causas criminales de la presente ciudad, ò los derechos de cobrarles.

3 El segundo, que la Real sentencia publicada por Vicēte Ferrera Escriuano de mandamiento en 24. dias del mes de Diziembre del año 1646. en fauor de dicho Clero, y contra dicho administrador, se ha de reuocar; por beneficio de la suplicacion que de aquella interpuso.

4 Para fundar su intento dicho Fiscal supone que Iosef Onofre Ferrer ciudadano con la escritura que otorgò en mano del escriuano de dicha Generalidad en 22. dias del mes de Diziembre del año 1576. prometio pagar el precio del arrendamiento de ciertos derechos de la misma generalidad, cõ hipoteca de todos sus bienes, de que dize se le deuē 11828. libras y 10 sueldos.

5 Para fundar el suyo alega dicho administrador, que dicho Ferrer en onze dias del mes de Março del año de 1573. catgò vn censo de propiedad de 175. libras en fauor del administrador de dicha causa pia.

6 Y los dos que quando los dichos derechos, ò nombres, no estauieffen específicamente hipotecados, lo estàn en la general obligacion de los bienes de dicho Ferrer, text. in *l. nomen, C. quæ res pignori*, Bald. Surd. & plures, quos sequitur Noguero *allegat. 35. num. 3. Leo. decis. 163. num. 6.* porque los nombres se comprehenden baxo de la palabra, *bienes*, text. in *l. bonorum, S. fin. vbi Alberic. num. 5. ff. de verbor. signif.* Tiraquell. & alij, quos sequitur *Leo decis. eadem, num. 4.*

7 Y que en el acreedor hipotecario se transfiere vn derecho vtil, por cuya virtud puede intentar sus acciones contra el deudor del deudor para cobrar su credito directamente como si cõuiesse

4
uiesse celsion particular, y sin preceder discufsion; Alexand.
consil. 17. *lib.* 1. & *consil.* 15. *lib.* 2. Surdo, Fontanela, y otros,
que figue Nogueroi *dict. alleg.* 35. *num.* 4. & 8. Leo. *decif. eadē,*
num. 8. 9. & 10. y prefiere al celsionario que tiene las directas
para cobrar del mismo deudor, *ibidem* Nogueroi *dict. num.* 8.
Leo. *dict. decif.* 133. *num.* 8. y impide la execucion de la senten-
cia pronunciada en fauor del celsionario, Leo. *dict. decif.* 133. *n.*
5. & *sequenti.*

8
Demas desto, supone dicho administrador, que por pagar-
le los reditos del referido censo le cedió dicho Ferrer los dere-
chos que tenia contra el arrendador de dichos emolumētos pa-
ra que cobrasse cada vn año tanta parte del precio de dicha con-
duccion, quanta bastasse a pagarles.

9
Y q̄ a su instancia fue notificada al conductor de dichos emo-
lumentos, ò derechos, que es vno de los requisitos del texto in
l. 3. C. de nouat. y por configuiente, aunque la cesion se otor-
gò para vtilidad del cediente, y a su riesgo, no puede pedir al ce-
dido, Bart. in *l. facta S. si hares, ff. ad Trebell.* Alexand. Ias. &
plures, quos sequitur Trentacinq. *variar. lib.* 3. *resolut.* 14. *num.*
1. *versic. In secundo casu*, Ioseph. Ludouic. *in commun. conclusion.*
concl. 4. *versic. Et cedens*, & *versic. Quo verò.* Leo. *decif.* 192. *num.*
20. & 21.

10
Porque las acciones directas quedarõ ineficaces en poder de
dicho Ferrer cediente, *idem* Ioseph. Ludouic. *ibidem*, Nogueroi.
dict. allegat. 35. *num.* 6. Leo. *dict. decif.* 192. *dict. num.* 20. *ibi: Et*
ita decissum in decif. 70. *procedere quando executiue conuentus habebat*
dominium nomini sui debitoris, & poterat exercere directas acciones pe-
nes ipsum remanentes, ac non obstante cessione facta exigere quantitates
debitas, iuxta l. 3. C. de nouat. Tunc enim per venditionem Curia tran-
sit dominium, quod habebat, in emptorem, in quem iudex transtulit, nedū
actiones directas efficaces, penes executiue conuentum remanentes; sed
etiam exclusit hypothecam, quam habebat creditor hypothecarius, & ius
personale cessionis, vt dixi dict. decif. 70. *nu.* 8. Secus tamen est quando
penes dictum executiue conuentum non remanebant vtilis actiones, nec
directe efficaces ad exigendum, &c. Y assi se declarò en el caso de
dicha decision con sentencia publicada por Francisco Pablo
Alreus en 23. dias del mes de Febrero del año 1616.

11
Y despues lo ha declarado con otra publicada por el mismo
en

en 23. dias del mes de Junio del año de 1618. en fauor de Tomas Noguera , contra Miguel de Ruescas, con estas palabras. *Et attento quód per dictam consignationem pensionum sapé dicti census, quem facit, & responder Conuentus de Valdigna, & super quo erat specialiter impositus census oneratus dicto Noguera, fuit translatum in ipsum, & ab eo in dictum Ioannem Furga omne ius, quod habebat dictus Pareja ad exigendum dictas pensiones: ita vt penes eum non remanserit aliquid ius, quod postea potuerit utiliter transferri in dictum Ruescas virtute dictae Curiae emptionis, & consequenter per ipsam non defuisse dictam consignationem: sed ita subsistere, ac si dicta Curia venditio facta non extitisset.*

12 Y con otra publicada por dicho Alreus en 5. dias del mes de Nouiembre del año 1626. en fauor de don Pedro de Rojas , y contra Barbara Falbre.

13 Finalmente con otra publicada por el mismo Alreus en 14. dias del mes de Nouiembre 1629. en fauor de Paula Margarita Salelles, y contra Iuan Passapere.

14 Pero sin embargo, sientó se ha de repeler la instancia de dicho fiscal, y que la dicha Real sentencia publicada en fauor del dicho Clero, y contra dicho administrador, se ha de confirmar por las razones siguientes.

15 Primera, porque aunque el creador hipotecario en virtud de las acciones vtiles prefiere en la cobrança del nõbre del deudor al que tiene las directas, *Leo. dict. decis. 70. num. 4. & 13.* esto procede antes que las hipotecas queden extinguidas por la judicial vendición, *probat text. in l. si eo tempore, C. de remis. pignorum, ibi: Si eo tempore praedium distrahebatur programmate admoniti creditores cum praesentes essent, ius suum executi non sunt, possunt videri obligationem pignoris remisisse.*

16 Y en el Reino lo dispone el fuero 9. rubr. de euict. ibi: *Aquell qui haurà comprada la cosa sia per tost temps segur, & im fron de mentre, empero que per 30. dies continuament la cosa serà publicament cridada, è posada venal en ant no sien oits.*

17 Y para que no se dudasse quedauan excluidos los hipotecarios, y sin riesgo contra los bienes vendidos, añade el fuero 11. de la misma rubrica: *Sia declarat que dit fur sia entès de aquells creadors que tenen dret de hipoteca en la cosa en dita manera subastada, y venuda.*

B. Y lo

- 18 Y lo firman Paponio *arrestor. lib. 18. titul. 6. de subastat. arrest.*
1. con estas palabras: *Omne os occluditur ob decretum, quod insequitur. text. in l. quicumque, ff. de fide instrum.*
- 19 Tepato *variar. tit. 417. cap. 19. versic. Emens, cuyas palabras son. Emens precedentibus proclamationibus tute emit.*
- 20 Fabro *Codicis lib. 7. titul. 32. diffinit. 4. num. 2. & definit. 14. num. 1. & lib. 8. titul. 16. diffin. 29. num. 2. ibi: Publicas vendiciones facile retractari, non solum est iniquum, sed etiam exemplo perniciosum.*
- 21 Solis *in tract. de censib. tom. 2. lib. 3. cap. 2. num. 14. dize: Sed quando adiudicatio fit a iudice, & recte non remanet ius hypoteca alijs creditoribus, & virtute adiudicationis illius, creditor effectus est dominus irrevocabiliter. text. in l. si finita, S. postquam, ff. de damn. infect.*
- 22 Thesaur. *decis. 157. num. fin. ibi: Tamen quando in subastatione interuenit deliberatio presente posteriore creditore, qui potuit licitare, & non licitauit, tunc aliud est dicendum; quia sibi preiudicat quasi consensiendo, & cum hac opinione post multas disputationes transiit Senatus. Y en la addicõ lit. B. dize: Ergo amissa hypotheca non amplius erit tractandum de iure offerendi.*
- 23 Fontan. *de pact. nuptial. claus. 5. gloss. 8. part. 8. num 48. dize: Eo ipso quod quis emit in publica subastatione, quod non fore admittendum suadent, quæ obseruata in his in nostro Senatu super gregio vidi, scilicet, quod eo ipso, quod quis emit in publica subastatione, & precium deposuit ad ordinationem, & seu vt nos dicimus ad soltam iudicis, qui illud distribuit inter creditores, qui comparuerunt cum istis solitis cautionibus, amplius molestari non potest: nec datur actio alijs creditoribus, quantumuis anterioribus, & seu potioribus, ad agendum contra rem emptam, sed debent ipsi agere aduersus pecuniam depositam, si adhuc est penes depositarios, vel contra creditores, inter quos fuit distributa, & eorum fideiussores; quæ successit in locum rei.*
- 24 Y en el num. 29. dize: *Et in nostro Senatu reperio, quod ita nondum fuit habitum pro indubitato: & signanter ita declaratum die, &c. refiriendo muchas sentencias Reales, y luego añade. Plus dicit, & tenet, ac obseruat Senatus (& hoc potest deseruire pro secunda ratione, propter quam emptores publici debent esse tuti, & securi in suis emptionibus) quod venditis bonis debitoris in subastatione publica, & deposito precio extinguuntur statim hypoteca creditorum; & quod magis est, exinde non currunt pensiones, si debitum erat censuale, vel pariens vsuras.*

- 25 Y lo dà por constante Leon *decis.* 1. *num.* 26, & *decis.* 70. *nu.* 8. 10. 11. 12. 13. & 16. & *decis.* 167. *num.* 4. & *decis.* 192. *num.* 21. donde alega muchas sentencias Reales que persuaden la obseruancia, y costumbre de la Real Audiencia.
- 26 Donde se ha de ponderar lo que dize el mismo *dict.* *decis.* 70. *num.* 13. que el acreedor no tiene daño por la exclusiõ, ò extincion de las hipotecas, y derechos personales de la cesion, porque quedan en el precio del nombre del deudor por el Iuez vèdido, sequitur Fontanel, *dict.* *gloss.* 8. *part.* 8. *num.* 52. *ibi*: *Non ergo saltem secundum hæc, ut indemnitati emptoris sit per huiusmodi cautiones consultum, illæ præstabuntur, nec præstari debebunt ad hunc effectum consideratum per DD. antea relatos; sed magis, ut sit cõsultum creditoribus anterioribus; si forsan aliqui apparuerint; qui postquam agere non poterunt aduersus rem emptam, agunt contra pretium, quod equè cõmodum illis erit, ac si contra rem ipsam agere possent, per quæ multum iustificatur opinio nostri Senatus; si enim æquè benè consulitur creditoribus per actionem subrogatam versus pretium, non est quod emptorem molestet, qui sub fide publica, & ut creditores satisfacerent in suis creditis, qui est finis distractionis, emittit.*
- 27 Y bueluo a ponderar, que en Cataluña solo por estilo de los tribunales se platica, no librar el precio a los acreedores sin caucion, idem Fontanel. *dict.* *part.* 8. *num.* 10.
- 28 Pero en el Reino lo dispone el fuero 9. *rub. de euict.* *ibi*: *Lo cree dor empero que lo preu de aquella cosa rebra, promeca a la Corte ab publica carta, que si algun creedor primer que aquell apparra, &c.*
- 29 Y si las hipotecas no quedassen resueltas, y desuanecida la cesion, no seria necessario hazer la dicha promesa, ni prestar caucion.
- 30 Y la otorgada en fauor de dicho administrador no le dà prelación contra dicho Clero.
- 31 Para cuya euidencia se ha de notar la diferencia entre la simple y pura cesion, y la dacion in solutum, porque la primera no transfiere el dominio de los nombres, ò derechos de los deudores, solo los personales, probat text. in *l. codicillis*, *S. instituto*, *ff. de legat.* 2. Leo. *dict.* *decis.* 70. *num.* 10. y assi las pudo vender la Real Audiencia. Leo. *decis.* *eadem*, *num.* 7. & 16. & *decis.* 192. *num.* 21.
- 32 Lo que no puede hazer quando los nombres de los deudores



res fueron vendidos, y dados in solutum; porque en este caso la cesion tiene fuerza de vendicion, text. in *l. pupilli S. soror*, ff. *de solut. Cancr. variar. lib. 2. c. 6. num. 174.*

- 33 Y assi distingue Bald. in *dict. l. 3. C. de nouat. Becc. consil. 105. num. 35. lib. 1.* Joseph. Ludouic. *dict. concl. 4. versic. Aliud. Surd. & alij*, quos sequitur Leo *dict. decis. 192. num. 9. & 12. ibi: Unde cum dicti heredes transtulissent dominium in cessionarium, non potuit per dictam Curie venditionem idem dominium in alium transferrí.* text. in *l. si ut certo, S. si duobus vehiculum, ff. comodati.* Y en el num. 21. dize: *Secus tamen est quando penes dictum executiué Conuentum no remanebant vtilis acciones, nec directè efficaces ad exigendum, quia per venditionem, & in solutum dationem nominis debitoris ab eo factam transtulerat dominium, tunc enim non potuit iudex idem dominium transferre in emptorem Curie, cum non esset penes executiué Conuentum, & tunc talis distractio, seu venditio Curie tanquam de re aliena facta non valuit & per consequens non fuit sublatum ius hypothecæ, quod habebant creditores in re vendita.*

- 34 La cesion hecha en favor de dicho administrador, fue simple, no dacion in solutum de los derechos de cobrar dichos emolumentos, y assi pudo la Real Audiencia transferir al Clero el dominio de aquellos, excluyendo los derechos personales de la cesion referida, como se ha declarado con las sentencias enunciadadas *dict. decis. 70. num. 11.*

- 35 Sin que obste replicar, que la dicha cesion fue notificada a Jayme Ortin Notario, conductor de dichos emolumentos en siete dias del mes de Octubre del año 1575. y por configuiente no pudo dicho Ferrer intentar las acciones directas que le quedauan contra dicho conductor, per text. in *dict. l. 3. C. de nouat. vbi Alberic. n. 6. Ludou. dict. concl. 4. versic. Bartolus, & dict. versic. Quo verò, & pluribus adductis Trentacinq. variar. lib. 3. resol. 14. num. 1. versic. Contra hanc, & versic. In hoc secundo casu.*

- 36 Porque se responde, que aunque dicha cesion fue notificada a dicho Ortin, pero los otros conductores, ò deudores que fueron despues de dichos emolumentos, por ninguno de los tres modos declarados en el text. in *dict. l. 3. C. de nouat.* tuuierõ noticia de aquella, en el qual caso si se otorgò a riesgo y peligro del cediente (como en el nuestro, docet Gracian. *discept. c. 527. nu. 3.*) puede ceder en favor de otro, y prejudicar al cessionario por

9
por otros caminos, Bartol. in l. facta, s. si heres, & ibidē Imol.
ff. ad Trebell. Bald. in l. 1. col. fin. C. quando prouocare non est neces-
se, Angel. in dict. l. 3. C. de nouat. Alexand. Ias. & alij, in l. si cū
emptore, ff. de pact. Trentacinq. dict. resolut. 14. n. 3. versic. Primus,
& versic. In primo.

37. Y en en el num. 5. versic. In secundo casu principali, con el mismo
Bartol. Bald. Castro, Iason, y Ronchegallo, assienta, que la
solucion hecha al cediēte, en cuyo poder no quedauan acciones
algunas por el deudor cedido que ignoraua la cesion, le libra.

38 Segunda, porque en la execucion que profegua Bartolome
Sebastiā Presbytero, en nombre de procurador de los mayor-
domos de la misma Iglesia Parroquial de San Iuan Bautista, y
Euangelista de la presente ciudad en 30. dias del mes de Mayo
del año 1608. hizo oferta de los referidos derechos, y emolu-
mentos, como bienes de Damian Ferrer, y precediendo subas-
tacion, y otros requisitos: variada la execuciō del tribunal del
Baile al de la Real Audiencia con decreto publicado por Fran-
cisco Pablo Alreus en 14. dias del mes de Junio del año 1613.
les vendio al dicho Clero de San Iuan por precio de 7760. libr.
Y en 29. dias del mes de Diziembre del mismo año hizo depo-
sito de dicho precio, y en 13. dias del mes de Enero del año
1614. le fue dada la possession a Mosen Iuā Bautista Orts Pres-
bytero en nombre de sindico del dicho Clero, del qual dia has-
ta el de 28. de Julio del año 1643, en que dicho administrador
suplicò a la Real Audiencia le mandasse pagar las cantidades q̄
dize se le deuiā de reditos de dicho censo, han estado dicho Da-
mian Ferrer, y dicho Clero en possessiō de cobrar dichos emo-
lumentos enteramente, sin que antes huuiesse intentado acciō
executiua, ni otra contra dicho Damian Ferrer, ni contra di-
cho Clero.

39 Y del dia de djcha oferta, que supone la possession de dicho
Damian Ferrer, hasta el de 28. de Julio de 1643. han passado,
no solos 30. sino muchos mas años, con que seguramente se de-
fiende contra dicho administrador, docet Leo. decis. 61. num. 1.
& sequent. donde supone, que al que ha impetrado mandamiē-
to de execucion contra el tercero possedor de bienes especial-
mente hipotecados al censo, por cuyos reditos le executan, si
los ha possedido como libres, y essentos de dicha obligacion por
C tiempo

tiempo de 30. años le obsta la prescripciõ, iuxta text. in l. *sicut*, S. *eodem etiam iure*, & in l. *cum notissimi*, C. de *prescript. 30. annor.* & for. 6. *rubr. de prescript.*

40 Donde se ha de notar, basta que los treinta años ayau discurrido antes de mouido el pleito, Bartol. in l. *nec bona*, C. de *prescriptionib. long. temp.* Paris. *consil. 27. num. 90. lib. 2.* Crauet. *consil. 201. num. 33.* Leo. *decis. 193. num. 13.* de tal suerte, que despues de cumplidos, no daña la noticia de que es agena la cosa poseida, Zeuallos, Couarruu. & plures, quos sequitur idem Leo. *decis. eadem num. 36.*

41 Esta excepcion excluye sin duda la instancia de dicho Zeferino Clauero contra dicho Clero con la peticion presentada en siete del mes de Mayo del año 1499 porque del dia 22. de Diziembre del año 1576. en que dicho Iosef Onofre Ferrer se obligò a pagar el precio de dicho arrendamiento hasta el dia en que presentò dicha peticion, han passado, no solo treinta, pero mas de sesenta años, y así le obsta la prescripciõ, segun supone Leon *dict. decis. 61. num. 2.* & *decis. 129. num. 2. & 6.* donde refiere la obseruancia de la Real Audiencia cerca del computo de los treinta años, porque dize, que si el creador no podia aunque quisiera intentar su accion contra el tercero poseedor, ni remouer el impedimento no le corre la prescripciõ, pero si se puede remouer le corre no hecha la discursiõ, y por consiguiente al dicho fiscal: porque si ha de preceder discursiõ ni oy puede mouer dicha instancia, y sino es necessaria nunca ha tenido impedimento que remouer para intentarla.

42 Tercera, porque al dicho fiscal, y administrador les obsta la excepciõ de preposteracion, ò discursiõ no hecha en los bienes de todos los obligados en dicho arrendamiento, y fiadores, porque es llano, que el Clero que es tercero poseedor, no puede ser conuenido antes de dicha discursiõ, probat text. in *authent. hoc si debitor*, C. de *pignor.* Fontanel. de *paçt. nuptial. claus. 4. gloss. 9. part. 5. num. 59.* Guid. Pap. *decis. 432. num. 1.* Faber. c. de *pign. diffinit. 32.* y en el Reino lo establece el fuero 15. y el final, *rubr. de actionib. & obligat.* y el fuero 5. de *fideiussor.* Leo. *decis. 53. n. 7.*

43 Sin que obste replicar, que quando el creador hipotecario intenta su accion contra el nombre del deudor no es necessaria discursiõ, Surd. *decis. 187.* & *consil. 436. num. 9.* Noguero. *d. alleg.*

alleg. 35. num. 8. 21. & 22. Leo. decis. 163. num. 7. y 8. y en el n. 12. refiere muchas sentencias de la Real Audiencia, en que se ha declarado en dicha conformidad.

44 Porque se responde lo primero, que estas dotrinas, y exemplares no se pueden aplicar al caso presente en que las hipotecas han quedado resueltas, y subrogadas en el precio por medio de la judicial vendicion, vt sup. num.

45 Lo segundo, que por el capitulo 22. de los contrafueros que se propusieron a su Magestad Catolica del Rey nuestro señor en las Cortes del año de 1626. declaró, que qualquiera accion ò demanda mouida, ò que se mouiere, ò intentare cõtra el tercero poseedor, aunque sea de nombre del deudor, ò contra el deudor del deudor, sin preceder discusion, se encuentra con la disposicion del dicho fuero 15. rubr. de actionib. & obligationib. y lo persuade su tenor, que es el que se sigue.

46 Per lo fur 15. titnl. de actionib. & obligationib. està disposst, que lo lo creador pase primerament, è faça demanda contra el deutor que contra la fermança, y si dels dos no podrà cobrar, que puga demanar a aquells que posehexen los bens del deutor, ò fermança, y en esta conformitat se ha obseruat en dita ciutat, y Regne, fins que de poc temps a esta part se ha procurat introduhir lo interdicte Saluia, per lo qual se intenten les accions contra lo tercer posehidor de la cosa que fonch del deutor ab jubi sumari, sens passar primer per los bens del deutor, y ses fermances, de lo que resulta molt gran dañy, è inquietut a la Republica. Y sobre dites pretensios hi ha agut sentencies Reals encontrades, y entre altres, entre Llorens Bou de vna, y doña Geronyma de Castelui de altra, en la qual causa, en la vna Sala es declarà per contra fur lo dit interdicte, y en la altra que no era contra fur. Per ço supliquen que puix les paraules de dit fur se han de entendre a la lletra segons lo disposst en el fur 4. titulo, Comencen les costums, per les quals constà que nos pot passar contra tercer posehidor, que primer nos passe contra lo principal, y ses fermances, que per ço sia donat per contra fur lo dit jubi del interdicte Saluia, y que no es puga passar cõtra tercer posehidor, sino es feta discursio contra els deutor, y ses fermances, exceptades les causes de execucions contra detenedors de especials obligacions en virtut de carragaments de censal: manant que en lo dit Regne nos puga intentar lo dit interdicte Saluia.

47 Que por ser tan claras, y generales comprehenden todas las acciones, lex enim generaliter loquens, generaliter est intelligenda,



genda, text. in *l. de p̄vio*, ff. de *publicana*, & in *l. non distinguemus*, ff. de *arbitr.* Surd. *decis.* 276. num. 10. Gutierr. de *tutel.* part. 3. c. 23. num. 14. Leo. *decis.* 7. num. 2. Tiraquel. de *retract.* consanguini. §. 1. gloss. 4. nu. 46. Mayormente estando prohibida en el mismo capitulo la interpretacion, ò exclusion de las demandas contra el nombre del deudor.

48 Demas, que la causa de la disposicion, ò prohibicion en dicho capitulo exprimida, y de la qual se regula, text. in *l. cum pater*, §. *dulcissimis*, ff. de *legat.* 3. Maceratens. *variar.* lib. 3. *resol.* 1. num. 59. que es evitar la inquietud, y daño que se le sigue a la republica de intentar acciones contra los terceros poseedores sin preceder discusion. Igualmente milita en las demandas contra poseedores de bienes, que de nombres del deudor; y así quando estas no estuviessen prohibidas baxo de la generalidad de las palabras de dicho capitulo, ex *idemtitate rationis*, vel cause lo están, Gloss. in *Clement.* 1. de *elect.* verb. *eligatur*, Molin. de *Hispan.* *primogen.* lib. 1. c. 5. n. 7. ibi: *Ratio enim sic disponit prout disponere solet verba dispositiva.* text. in *l. emptor*, §. *fin.* vbi Bart. & Alberic. ff. de *reiuindicat.* Decius in c. *requiris* el 2. num. 1. de *appellat.* Y Fortun, Garc. in *l. Gallus*, §. *idem credendum*, ff. de *liber. & posthum.* nu. 19. dize, que aunque las palabras dispositivas propriamente no decidan el caso, si le decide la razon, se ha de dezir comprehendido en la disposicion: y por esto se dize, que la razon de la disposicion es la misma, ò por lo menos la parte principal de aquella, Bald. in *l. si quis seruo*, num. 7. C. de *furt.*

49 Y lo dexa sin dificultad la excepcion de las causas de execuciõ contra terceros poseedores de especiales obligaciones en virtud de censos exprimida en dicho fuero, iuxta tradita per Leo. *decis.* 26. num. 9. & 16. que confirma la regla, ò prohibicion de passar contra terceros poseedores de bienes del deudor en todos los casos no exceptados, text. in *l. nam quod liquide*, ff. de *pen. legat.* & in *l. quasi sum*, §. *denique*, ff. de *fundo instruct.* Y por consiguiente, contra los deudores de los deudores, porque exceptando el caso de la execuciõ en virtud de censo contra el tercero poseedor de la especial, se ha de dezir, que el dicho capitulo incluye, ò prohibe todas las otras demandas contra terceros poseedores no hecha discursion, text. in *l. cum Prator*, ff. de *iudic.* & in *l. Tribunus*, §. *fin.* ff. de *testam. milit.* Becci. Roland. Menoch.

Menoch. & alij, quos sequitur Surdus *consil.* 230. *num.* 17.

50 Ultima, porque se ha de suponer, que la Real Audiencia hizo la referida vendicion de dichos emolumentos, y derechos en fauor de dicho Clero, con cargo de pagar diferentes creditos, priuilegiados, y anteriores al credito de dicho fiscal, y censo q̄ pide dicho administrador, y entre otros por pagar 70. libr. 8. sueld. 6. din. de las costas hechas en la dicha vendicion.

51 Por pagar 366. libras propiedad de aquellos 366. sueldos de censo perpetuo que se responden cada año a dicho Clero. Y por pagar 137. libras, 1. suel. 4. din. que se deuan de pensiones de aquel.

52 Por pagar 399. libras, propiedad de aquellos 399. sueldos de censo perpetuo que se responden al administrador del Dean Villarraza, y 219. lib. 19. suel. 1. din. que se deuan de refegos.

53 Por pagar 250. libras propiedad de aquellos 250. sueldos de censo perpetuo, que asimismo se responden a la administraciõ de doblas, y aniuersarios de la santa Iglesia Metropolitana de la presente ciudad, y 86. libr. 2. sueld. de refegos.

54 Por pagar 50. libras propiedad de 50. sueldos de censo perpetuo, que se responden al Beneficiado de san Agustin, fundado en dicha Iglesia.

55 Por pagar 100. libras propiedad de aquellos 100. sueldos de censo perpetuo que dicha escriuania responde al Beneficiado del beneficio de san Christoual fundado en la Iglesia Parroquial de Santa Cruz.

56 Por pagar 189. libras propiedad de aquellos 189. sueldos, de censo perpetuo que responden a los herederos de Valeriola.

57 Y por pagar 10. libras propiedad de aquellos 10. sueldos de censo perpetuo, que se responden al Clero de la Parroquial de san Bartolome.

58 Por cuya razon, y por todo lo que ha pagado desde dicho dia 29. del mes de Enero del año 1614, hasta oy, le compete retencion a dicho Clero, text. in *l. si potiores*, *C. de his qui in prior. cred. locum*, & in *l. vnic. C. etiam, ob chirograph. pec.* Bald. Negus. Gratian. & plures quos sequitur Leo. *decis.* 1. *num.* 21. & *decis.* 53. *num.* 11. 12. 14. & 15. & *decis.* 137. *num.* 6.

59 Donde se ha de ponderar, que dichos fiscal, y administrador

D no

no pueden usar del derecho de ofrecer contra el dicho Clero, esto es pagarle el precio con que la Real Audiencia le vendió dichos derechos, y aprenderles, ò venderles para cobrar lo que se les deve, docet Speculat. in tit. de 1. & 2. decret. §. iuxta, versic. Quid si ille, Bald. in l. properandum, §. sin autem reus, num. 8. C. de iudicijs, Titaquell. de retract. lignag. §. 8. gloss. 8. nu. 13. Thesaur. dict. decis. 167. num. 11. donde dize, que es opinion mas comũ, y verdadera de Franchis decis. 224. Gail obseruat. lib. 2. obseruat. 18. num. 13. Hippolit. Riminald. consil. 3. nu. 8. lib. 1. Carroc. in tract. de oblat. 2. part. quast. 12. num. 1. Trentacing. variar. lib. 3. resolut. 3. num. 5. Leo. decis. 11. num. 26.

60 De q̄ se infiere, por auer quedado los dichos emolumētos y derechos, libres de las hipotecas, no pueden intentar las acciones vtiles q̄ transfierē; dichos fiscal, y administrador, ni este valerse de los derechos de la cesion, por q̄ fue simple, y pura, no translatiua del dominio. Y que aunque fue notificada al primero cōductor, los demas no tuuieron noticia della por alguno de los caminos expresados en el text. in dict. l. 3. C. de nouat. Y así no tuuo impedimento el cediente para ceder a otro, ni la Real Audiencia para vender al Clero, ni los cedidos para pagar. Y que caso que dichas hipotecas no quedassen extinguidas, no han podido poner demanda contra dicho Clero, que es tercero, y ha mas de treinta años que està possyendo dichos derechos, ò nōbres. Y que ya que la pudieran intentar auia de preceder discusion, sin que la escuse auerla intētado contra deudores del deudor, y que en todo caso le compete retencion. Y así siento se ha de pronunciar en ambas instancias en fauor de dicho Clero. Salua, &c.

Imprimatur.

Monllor R. P. A.
 & pro Fisc. Adu.

Miguel Angel de Oñate.

