



JESUS, MARIA, JOSEF.

IN APPELLITV  
CRIMINALI PRO.  
CVRATORIS FISCALIS

DOMINI NOSTRI REGIS,  
ET PROCVRATORIS ASTRICTI

Ciuitatis Cæsaraugustæ.

Contra Iuan de Oteo, y otros.



Os dudas ha comunicado el Consejo contra la prouision de este apellido. La primera se funda, en que no ay bastante prueua para conuencer la falsia de los apellidos. La segunda, que quando conste del conuencimiento, como la falsia no aya hecho daño a su Magestad, ni al Lugar de Paniza, no podrá ser punible por la regla falsitas sine damno non est punibilis.

SATISFACTIO.

Los medios con que se prueua la falsia se reducen a testigos, ò instrumentos: quando se prueua con testi-



gos, son necessarios tres para conuencer a cada vno de los que se acusan, de suerte, que si son tres los acusados, como en nuestro caso, seràn necessarios nueue. Pero quando se prueua la falsia, por vn instrumento publico, no es necessario que se aumenten los instrumentos al passo que crece el numero de los destigos acusados. La razon es, porque el instrumento, est veritas patens, res notoria, probatio, probata, nolli me tãgere, y otras ponderaciones que a este intento hazen los Doctores, ex nostris R. Sesse.

En este apellido, a mas de tres testigos que prueuã la falsia de los de el apellido, se halla la fè de vna partida de el Quinquelibris de la Parroquia de la Seo, que dize assi: *Domingo Monio mancebo, natural de Paniza, y Bernarda de Erla, donzella, de Zaragoza, fueron desposados por palabras de presente, y con licencia de el Vicario General a 23. de Junio de 1655. Testigos Francisco Bonet, Iuan Fraile, y otros. Oyeron Missa, &c.* Esta partida se sacò, compulsando el Quinquelibris, y copiãdose por el Notario de la causa, y lacada en esta forma haze fè, y es instrumento publico, sin que le falte requisito, ni circũstancia alguna.

Antiguamente se dudò de la fè que tenian las partidas de los cinco libros, como lo refiere *Genua de script. priuat. tit. de lib. Pleban. q. 1. à n. 1. vsque ad 16.* Y aunque siempre han prouado plenamente en la mas comun opinion no tiene duda, idem à num. 16. ibi: *Observandum tamen temporibus nostris vanam, & futilem hanc disputationem videri vtrum, scilicet, liber ipsius curati de etate alicuius fidem faciat, cũ id apertissimè sancitum sit, ac conclusum à Sacrosanctis patribus in Sacra Tridentina Synodo sess 24. tit.*

*tit. de reformat. matrimon. cap. 2. sub fine, vers. Habeat Parochus librum in eo enim loco amplissimi illi patres decrevere, ut Parochus librum habere debeat in quo omnia illa, quae ad curam sibi subditorum spectent, fideliter describat, & annotet.*

En la question 6. con el Santo Concilio de Trento asienta, que estas partidas pruevan el tiempo en que se contrajo el matrimonio; y en el *num. 2.* explica el fin que tuvo el Concilio, ibi: *Quod praeceptum, quia tendit ad finem vitandi lites, & ut Ecclesia constet de matrimonio, Barbos. cum multis in collect. ad Concil. num. 163. ibi: Propter finem necessarium vitandi lites:* Este no se consigue, sino teniendo la misma fe q̄ vn instrumento publico, porque otro documento de menor credito por sino puede derimir, ni cuitar pleitos.

Las razones que tienen los Notarios, para que se dê credito a lo q̄ testifican nacen, de que los Notarios son personas publicas, porq̄ los constituye en esse officio la lei, ò el Principe, que solos pueden darles essa autoridad, esta la comunican a las escrituras que testifican; y assi lo que en ellas se contiene es publico, notorio, y patente.

El Santo Concilio de Trento en la *sess. 24. de reformat. matrim. cap. 1. ibi: Habeat Parochus librum, in quo coniugum, & testium nomina diemque, & locum contracti matrimonij describat quem diligenter apud se custodiat.* Obliga al Parroco, como a persona publica, con la calidad de su officio, a que haga, y guarde estos libros, como el Notario su nota, haziendo testigos, poniendo el dia, mes, año, y Lugar: luego la partida sacada de estos libros tendrá la misma fuerza en la fe, que vn instrumẽto publico testificado por

el Notario: y si como dize Genua vbi sup. el fin que tuuo el Concilio para introducir estos libros, fue, para que se prouassen por ellos los matrimonios; en quanto a esta prueua tendrán por si la autoridad publica de el Concilio; y si se miran las introducciones de los Notarios, y su oficio, respecto de la fe de sus escrituras, no se hallarán introducidos de otra suerte que introduxo el Santo Cōcilio de Trento los cinco libros.

Que tengan autoridad publica estos libros, y la misma naturaleza que los instrumentos se prueua, cō que los Parrocos sucesores en el oficio, sacan las partidas de los antecessores, y prueuan plenamente, *Barbos. in collect. ad Concil. sess. 24. cap. 1. de reforma. matrimon. nu. 164. ibi: Vnde ex partita desumpta ab hoc libro, & c. mortuis testibus, & Parocho scribente absque alijs probationibus plene probari matrimonium, concludunt Casalca. Mascard. Menoch. Lancelot. Sanchez,* y otros; y esto no se permite sino en los instrumentos, y escrituras de aquellos que las notan, y hazen con autoridad, y en el nombre del oficio publico que tienen; y por esta razon sola *Scacia de iudic. caus. civil. lib. 2. cap. 11. num. 738.* dixo, que a los Notarios, sucesores en las notas del Notario difunto, porque aquellas se testificaron con la calidad de el oficio, se les permitia que las sacassen en publica forma, aunque ellos no las huuiessen testificado.

*Lancel. Galia en el cons. 15. n. 17. alegado a Borgnino en la decis. 12. n. 23. p. 2. dixo, talem librū non dici priuatā scripturam, sed legalem, y Monald. en el cons. 78. n. 5. vers. Quod tantū, propè med. ibi: Quod, & probatum fuit per dictum Reuerendum Archipresbyterum eundem D. Bartholomæum de Colonis resignatē, usque de anno 1593. 7. Nouemb. D. Catherinam.*

5

*Bascudam in uxore duxisse per verba de presenti, prout constat ex fide publica de libro, de quo matrimonia describuntur extracta cum testium annotatione secundum formam Sacri Concilij Tridentini.*

Y finalmente en los Tribunales de este Reino, en todos quantos procesos se necessita de escrituras, y instrumentos publicos pruevan las partidas sacadas de dichos libros, y cada dia se reconocen por publicos, de la misma manera que los instrumentos testificados por Notarios, pues se conceden compulsas contra los Curas, las quales, si no es en instrumentos, y escrituras publicas, no pueden executarse, ni prouerirse contra escrituras priuadas; luego parece que queda conuencido, que la partida sacada de los cinco libros, tiene el mismo priuilegio que los instrumentos, en quanto a la fe, y que ella a solas, y mucho mejor con los tres testigos, conuence la falsia de sus deposiciones.

En la segunda duda que ya se comunicò, por auerse apartado los firmantes, se añade, que aunque no huieran nombrado a los Colectores en sus deposiciones se huiera concedido la firma, con que no se aurà fundado la prouision en auerlos nombrado, y assi ni el Fisco, ni los del Lugar de Paniza por essa falsia tendrán daño alguno actual, ni possible.

El primero motiuo de excluir el daño por la separacion de los firmantes, parece que tiene concluyente satisfacion, pues lo hizierõ despues de auer impedido la cobrança de la pecha, q̄ toca al Lugar de Paniza, y a su Magestad: y auiendo dexado de cobrar en fuerça de la firma, tuuo entero complemẽto el perjuizio de esta parte, porque no puede obrar mayor, ni mas eficaz daño la inhibicion, que impedir la cobrança, en los tiempos señalados, y como la separaciõ que sobreuiene no

6  
refarce el daño q̄ halla hecho, no podrá esta auer cui-  
tado el que hizo la firma.

La question sobre si la falsa no nocible es punible,  
es mui conocida, y todos los Doctores, sin contradi-  
cion, conuienen, en que es punible: Quando actualmē  
te daña, ó puede dañar la deposicion de el testigo se le  
impone la pena ordinaria, pero quando nec actu, nec  
habitu daña la deposicion entonces punitur poena ex  
traordinaria.

Damauderio *in prax. crim. de falsitat. in verbis,*  
*cap. 123. n. 4.* dize: *Testis verò, qui falsa testatur, seu*  
*dicit, vel tacet veritatem, vel aliquid accepit ne fer-*  
*ret testimonium, punitur, aut criminaliter, aut ciui-*  
*liter iuxta qualitatem facti, l. 1. in princip. § S. 1. l. fal-*  
*si poena ad l. Cornel. de fals. etiam si falsum suum de-*  
*positum nullum satiatur effectum.* Y en el nu. 5. dize:  
*Sin ob falsum ipsius testimonium res producat ad*  
*actum adeo, ut ob fidem ipsius, quis condemnetur ad*  
*mortem, is tunc falsarius testis non solum puniendus*  
*est, ut denunciator, vel testis falsus, sed ut proditor,*  
*§ ut homicida, uti supra memoratum est.*

Cualo en la resolucion 38. *in princi.* dize assi: *Te-*  
*stis examinatus super capitulis ad defensam rei su-*  
*bornatus à quodam dicti rei à fine deposuit se fecis-*  
*se presentem rixā ab initio, § vidisse dictum reum*  
*ab aduersario prouocari, § cū constiterit, illum pra-*  
*sentem non fuisse, nec vidisse, prouocationem tamē in*  
*se veram esse, licet ipse de ea informatus nō esset, sed*  
*instigatus, § inductus ab illo à fine inquisiti sic de-*  
*posuisset, dixi excusari à poena ordinaria falsi, § alia*  
*mitiori Iudicis arbitrio teneri.* Y en el nu. 2. dize assi:  
*Cum ex facto incidisset obtinuit corā Capitaneo Iu-*  
*stitia Mediolani, § quidem cum dictum testis sit in*

7  
se verum, & falsitas sit solummodo in ratione ipsius  
dicti, & non noceat alicui, nec etiam nocere possit  
non potest habere locum, ubi tamen in fine consentit  
esse locum pœnae extraordinariae.

Guazino de defensione reorum, defens. 14. cap. 8. n. 2.  
ibi: Quod etiam si testis deponat verum, quod tamen  
ipse ignorabat debeat, etiam pœna falsi puniri. Y en  
el nu. 4. advirtiendo a los que defienden los reos pro-  
figue: Sed cause defensor animadvertat, quod in su-  
pradictis casibus instruat Iudicem, ut non possit ir-  
rogari pœnam falsi ordinariam, sed aliam tãtum ar-  
bitrariam.

Esta question se decidió en el Consejo Criminal a  
9 de Deziembre de 1588. condenando al acusado a la  
pena ordinaria del Fuero de el año 1564. y despues de  
auer propuesto la opinion que podia oponerse a esta  
sentencia, dize assi: Neque huic verissima sententia  
suffragatur ea que propiori opinione ducta fuerunt,  
quoniam ea intelliguntur, & procedunt quando fal-  
sitas, que nemini nocuit fuit huiusmodi, que nũquã  
nocere potuit ex eo, quia depositio testis fuit inuali-  
da ex defectu alicuius solēnitatis requisita, ut quia  
non iuratus, vel non citatus, vel extra tempus, aut  
alias minus ritè deposuit, tunc enim non pœna falsi,  
sed alia extraordinaria is testis punitur. At vero,  
quotiens depositio in se fuit valida, sed ea non nocuit  
quia falsitas fuit detecta, vel ex alia causa fuit nul-  
lius momenti, tunc quidem semper testis de falso pu-  
nitur, Socino cons. 104. in primo casu vol. 1. Menoch.  
cas. 306. num. 31. Julio Clar. §. falsum, num. 33.

De que se infiere, que aunque los testigos cõ la fal-  
sia de su deposicion no ayan perjudicado, ni actual, ni  
pos-

posiblemente a esta parte, segun Cavallo, y Guazino  
 se castigaran extraordinariamente, y segun lo referido  
 en el exemplar, estaran sujetos a la pena ordinaria.

La otra ponderacion con que se aumenta la duda,  
 consiste, en que aunque los testigos no huvieran nom-  
 brado a Martin Zapater, ni a Domingo Lagaro Ca-  
 datay, ni se huviera proueydo la firma; tiene satisfac-  
 cion, porque sino hubieran nombrado los Colectores,  
 no dauan razon concluyente de sus dichos por no po-  
 derse saber, si aquel acto que depusauan que auian vis-  
 to, sucedio en el tiempo de su memoria; y es preciso,  
 que el acto particular en que consiste toda la razõ de  
 la deposicion se explique en esta forma, y no ay sino  
 dos modos de explicarlo; el primero, y mas cierto es,  
 nombrando el año, de esse no usaron los testigos; el se-  
 gundo es, el de nombrar las personas a quien vieron  
 hazer la colecta; de este usaron, y en este estan conuē-  
 cidos de falsos. luego la falsia està en lo que fue neces-  
 sario que especificaran para poderse hazer meritos de  
 sus deposiciones; y si como la duda supone huvieran  
 omitido los nõbres de los Colectores, no podria auer-  
 riguarle si alcançaua al tiempo de su vista.

*Farinac. de testib. q. 70. n. 45. ibi: Amplia 20. in testi-  
 bus deponentibus super qualitate personarũ, ut puta  
 super nobilitate, dignitate, grauitate, gradu. Et simi-  
 li, tunc enim eo magis tenentur reddere rationem eo-  
 rum dicti secundum communem.*

Ex quibus parece que està en caso de prouision. Sal-  
 ua semper Senat. grauissim. censur. 26. Nouiẽb. 1660.

*Doct̃or Iosephus Ozcariz, & Belez,  
 Advocatus Fiscalis & Patrimonialis.*