

POR EL
ILLVSTRISSIMO
CONDE DE GVIMERA.

Contra el Illustrissimo Marques
de la Puebla.

*En el proceso D. Philippi de Castro, super apprehensione in artic.
iuris firmarum, y en el proceso D. Philippi de Castro, super
apprehensione in artic. liti s pendentia.*

Sobre la comission de Corte de la
Casa de Castro.



Suppositis in facto
supponendis. Y
que de la exclu-
sion del Marques
se sigue por ne-
cessaria consequencia la inclu-
sion del Conde, sera el orden
deste discurso, prouar que los
medios con que el Marques
pretende la comission de Cor-
te, y ser mandado poner en
possession, no son eficaces, ni
valen para su proposito. Infiriē-
do luego, que a quien le perte-
nece es al Conde, y que en el
proceso de la lite pendiente ha
de ser declarado Comissario de
Corte, posse & debere vti sua
commissione forali, y en el de

las firmas mandado poner en
possession, como lo tiene pe-
dido.

Viniendo pues a lo primero
son dos los medios, de que el
Marques se vale: El vno la sen-
tencia definitiua, pronunciada
en la lite pendiente de la segun-
da apprehension, quiriendo que
comprehenda todos los bienes
aprehensos, sin quererlo la mis-
ma sentencia, ni las pronuncia-
ciones, que inmediatamente le
preceden, pues manifiestan cla-
ramente, que solo se pudo dar,
como se dio sobre la Carlania
de Taramite de litera, cosa que
por ser tan notoria, no juzgo
necesario cansar a V.S. con mas

A fun.

Por el Illustrissimo Conde de Guimera

fundamētos, que remittir la prueba desta verdad a la mesma sentencia y pronunciaciones precedentes.

El otro, es la pronunciacion que en el mesmo processo de la segunda aprehension, se hizo declarādo Comissarios de Corte a doña Leonor de Boxados, y don Felipe de Castro su hijo, Varones de Laguna, en cuyos derechos esta el Marques repuesto. Y este aunque no padece el defecto del primero, porque realmente se pronuncio y declaro assi, padece otros muchos insanables, y que le quitan todo su ser y fuerza.

Et primo (salua pace) padece nullidad manifesta y notoria, porque aunque en el memorial o cedula, que por parte de doña Leonor de Boxados, y don Felipe de Castro, se dio pidiendo esta declaracion, se narro que estauan repuestos en la sentencia de la lite pendiente en el articulo de eleccion de firma de la primera aprehension, y en que la dicha declaracion se fundaua. La verdad es, que ni lo estauan, ni lo auian pedido, como de la ocular inspeccion del processo consta, y assi lo es tambie, que la declaracion se hizo en fauor de parte no legitima, & consequenter nulliter & defe-

cto, ex his quæ notat *Bantius de null. iiii. de mo. & ord. num. 4. & 5. Portol. S. resumptio num. 1. D. Reg. Sesse decis. 89. n. 17. & decis. 434. num. 11.*

Y la razon es, porque antes de legitimarse mediante reposicion no pudieron ser oydos, *D. Reg. Sesse decis. 88. per tot. decis. 54 num. 5. & decis. 314. num. 59. 60.* nam quantumcumque iudicium sit summarium persona est legitimanda Doctores in *l. fin. C. de edict. Diui Adri. Tol. Mol. verbo apprehensio fol. 34. col. 4. & verbo summaria, & ibi Portol. num. 10. & verbo exceptio partis non legitime versi. 1. Bard. foro 25. de apprehen. num. 42. & quia ad hoc ut sententia actiue, vel passiue effectum operetur in hæredes necesse est, vt illos hæredes esse constet, quod quotidie practicatur in Regno, quia heres optinentis si vul vti commodo sententiæ reponit se in locum defuncti, *D. Regent. Sesse de inhibit. cap. 2. S. 1. num. 32. 33.* Y V. S. lo tiene assi juzgado entre las mismas partes en el processo de las firmas, declarando, que el Marques no era parte, ni se podia admitir hasta estar repuesto.*

Y si para hablar, fue preciso, que el Marques se repusiera, quãto mas lo fue, para que el Varon y su madre pudiesen optener esta

Contra el Marques de la Puebla.

esta declaracion? y ya que la op-
tuuierō defacto, como a ellos si-
ui vieran no les aprouechara, nã
prohiuitus agere, etiam si defa-
cto agat, & optineat non se po-
test iuuare sententia celebris
doctrina Bald. in l. scire oportet §.
consequens ff. de excusat. Tut. quem
& alios refert Monter decis. 24.
nu. 8. Anto. Gab. de sent. conclus. 8.
Matef. notau. 7. Alsi tambien no
no vale, ni aprouecha al Mar-
ques, vt eorum successor & hæ-
res per vulgata jura.

Ni obsta si se replicare, que
la presumpcion esta por la sen-
tencia, y por su valor, y que alsi
se presume no ader faltado la re-
posicion antes bien que la hu-
uo. Porque se satisface confes-
sandola presumpcion por la sen-
tencia, quando no consta que le
falte fundamento. Pero no es-
tamos en caso de duda, sino en
caso, que con la ocular visura
del proceso se prueua conclu-
yentemēte el defecto, y que no
huuo tal reposicion, ni aun se
pidio, vt interminis docet Bant.
de null. quando & quibus modis n.
12. ibi: Eandem tamen nullitatem
prouare poterit, per eiusdem causa
registri, seu actorum reproductionem,
hoc modo: dico sententiam nullam,
quia numquam fui in causa citatus,
vel quia is qui prouulit eam non
erat iudex, vel qui meo nomine cõ-

paruit non erat procurator, prout ecce
in registro, aut processu in quibus de
his nihil constat, erit qua concludens
& legitima prouatio, quia negatiua
coarctata ad certam scripturam,
est prouauilis per inspectionem ocu-
lorum, nam illud, quod non reperi-
tur in actis, neque in processu, præ-
sumitur ac fingitur non factum. Y
alegando textos canonicos, y ci-
uiles y graues Doctores profi-
gue diziendo: Sicuti quod colatio
beneficij alicui facta, non fuerit per
inspectionem librorum in quibus ta-
lia registrare solent probatur, nam
si ibi registrata non reperitur, non
presumitur facta, vt tradit Felin.
in cap. illud, in fine, de presump.

Y esto procede, aunque la
mesma pronunciacion hiziera
relacion de la reposicion supo-
niendola, nam non statur iudi-
cis assertioni, nisi in actis appa-
reat cap. quoniam contra fallam
de probat. Decius cons. 603. n. 14.
Y en este Reyno con mayor cer-
teza si quidem iudex debet se-
cundum quod in venerit in pro-
cessu iudicare obser. si. de re iudic.
Mol. verb. processus vers. processus
semper est standum facit forus la
antigua de test. per quem stan-
dum est carte, & secundum car-
tam iudicare, y es en terminos
la decision delta Corte, que re-
fiere Mol. verbo process. fol. 268.
col. 2. vbi non obstante, quod in
prima

Por el Illustrissimo Conde de Guimera

prima instantia fuit pronuntiatum definitiue, ex eo quod non constauit de procuratoris potestate in primitiuo processu, fuit annullatus processus iudicis a quo

Y assi, no constando del fundamento preciso de la declaracion nulla est, & dicitur ipsa declaratio, vt de *Nenic.* & *Aret.* refert *Mont. decis. 49. num. 4.* *Dec. dicto. cons. 603. dicto num. 14.* *D. Reg. Sesse de inbib. cap. 1. § 2. n. 58.* *idem. vidēdus decis. 434. a n. 104. usque ad 108.* & *decis. 314. a nu. 88.* & *num. 90. in fine, ibi: Et secundum ista, ex quo iniustitia interlocutoria apparet notoria, & facta cum falsa causa, & falsissima partium: calumnia veritatem occultantium, & ob falsitatem caplete, ut per visuram constat nullus mediocriter doctus negauit eam nullam, & sine effectu.*

Padece lo segundo esta declaracion, que la sentencia de la lite pendiente en el articulo de eleccion de firma de la primera aprehension, en virtud de que se hizo, no tuuo poder, ni eficacia para atribuyr comission de Corte, pues estaua ya sin efecto, con la que despues se pronuncio en fauor del Vizconde don Guillen en el articulo de firmas, que inmediatamente se siguió, *forus declarando. de appre-*

hen. ibi: Eppo mesmo ordenamos, que si en el processo de las firmas, se ra dada sentencia definitiua contra el que la pronission aura optenido. que dicta restitucion se aya de hazer a aquel que la dicha sentencia abra optenido en cara, que no sea pasada en cosa juzgada. for. si. eodem titulo.

Con que de la manera, que si el Marques viniera con la sentencia de la eleccion de firma a pretender comission de Corte, se la empachara el Conde cō la sentencia de las firmas, assi tambien empacha la declaracion, como su efecto y consecuencia, nam secundum regulas artis, & naturæ non potest esse plus iuris in causato, quam in influenti potentiam causæ *l. si vna matre. versi. nam licet vbi DD. C. de bon. mar. l. illam in fine, C. de colat.*

Nec obstat supradictis, illa miranda quidem nouitas pronuntiationis Regiæ Audienciæ, cō q̄ la parte del Marques pretende, que el processo del articulo de firmas, en q̄ obtuuo el Vizconde don Guillen, se reduxo al estado que tenia, quando a los Señores Lugartenientes antecessores de V. S. (exemplo de fortaleza y justicia) les fueron intimadas las inhiutorias de Roma, y que en el no ay sentencia definitiua, de que el Conde se

Con el Illustris. Marques de la Puebla.

de se puede valer.

Porque se satisfaze diziendo, que la dicha pronunciacion de la Real Audiencia (salua pace, & cum deuota reuerentia hic & semper loquendo) es clara, notorio y manifestamente nulla y desaforada, y tal q̄ della no se ha de auer mas razon, que si no se huiera pronunciado. Cō que la sentencia de las firmas esta en su fuerça eficacia y valor, y es la que oy se deue executar, quod fulcitur & fundatur sequentibus rationibus.

Prima, porque la sentencia interlocutoria desta Corte, en que se declaro, fore procedendum ad vltiora, passo en cosa juzgada, pues la apelacion que della se interpuso, como del proceso consta, fue a 15. de Setiembre de 1525. y la representaciō no se hizo coram Iudice ad quē hasta 18. de Agosto de 1547. como parece de las letras narratiuas exhiuidas por parte del Marques en los procesos, y no auiendose representado la parte apellante con la copia del proceso, o instrumento publico de la apelacion intra mensem, quedo desierta, y la sentencia desta Corte pasada en cosa juzgada, *forus i. de appellat. Molinus verbo appellatio. versic. appellanti non est statutus termi-*

nus. fol. 18. & verb. apprehensio. versic. representare se debet, cum sequenti.

Lo qual procede sin duda, aunque en el processo de esta Corte se hallassen oy letras inhibitorias de la Real Audiencia en que se narre, que la representacion se hizo en tiempo. Porque estas solo aprouechan para que en su caso se ayan de obedecer: pero no son legitimo medio para prouar que la representacion se hizo en el tiempo del fuero, como en terminos lo decidio esta Corte nemine dempto, *per Mol. verb. representatio. versic. die 25. Octobris. his verbis: Die 25. Octobris ann. 1424. fuit formatum dubium in Consilio Iustitia Aragonum, quidam appellauit a quadam sententia lata per Iustitiam Osca, & obtinuit literam inhibitoriam a Curia Iustitia Aragonum, in qua narrabatur qualiter appellā, se representauit coram Iustitia Aragonum cum instrumento publico appellationis, & presentata d'eta litera Iustitia Osca, vnus ex litigantibus mortuus fuit, & superseffum fuit in causa per magnū tēpus: demū resumpto processo per quandam successorem, dicebatur quod appellatio erat deserta, ex eo, quia infra tēpus fori nō se representauerat appellas intra tempus fori: nam constabat ex thenore litera Iustitia August. &*

B *cx*

Por el Illustrissimo Conde de Guimera

ex calendarijs litera Iustitia Aragonum, & diei appellationis. Alia vero pars appellata dicebat, quod litera non erat standum per Iustitia Aragonum, licet in ea diceretur quod se representavit cum instrumento publico appellationis, quia licet esset standum dicti litera, quo ad hoc ut iudex a quo debeat eam obtemperare, sed quo ad alia, quod non credebatur dicta litera. Fuit determinatum in dicto Consilio per omnes quod appellatio erat deserta, ex quo non fiebat fides Iusti. Arag. qualiter appellans se representavit cum dicto instrumento publico appellationis in factis Michaelis Agidij, contra Ioannem Marin de Xixena habitatorem Osca. Quibus accedit, quod ipse Mol. refert verb. appellatio. Versi. appellationem forte desertam.

Y como para proseguir la appellacion, y darse sentencia sobre aquel incidente en la Real Audiencia fue preciso y formal el presentarse en tiempo, sentencia lata fuit nulla tanquam non seruatis substantialibus. Et quia secunda sententia contra primam transactam in rem iudicatam, est nulla, inualida, & non exequibilis. l. 1. C. quan. pro. non est nec. Philip. Deci. consi. 295. n. 4.

Secunda ratio est, porque la dicha sentencia expresamente, y ex diametro se opone a las dif-

posiciones forales, segun las quales el processo de aprehension no se puede suspender por firma de drecho, apellation, inhibicion, excepcion, ni defension alguna, ni por alguna otra manera, foras item como. de aprehen. ibi, Que apres que de aqui auant se mandaran, las dichas provisiones, execuciones de aquellas, y los intermedios de aquellas, no se puedan empachar ni dilatar por via de firma de drecho de qualquier natura que sea, ni por apellation, inhibicion, ni por otra excepcion, defension alguna, ni por alguna otra manera: antes si tal firma, apellation, inhibicion, defension, de qualquier natura, o via sera, por quiquiera impetrada, obtenida, siquiere allegada, aquella no obstan, la execucion de las dichas aprehensiones, provisiones, e otras cosas sobreditas, e qualquiere dellas, se fagan sin dilacion, o consultacion, e sin todo otro embargo, o impediment. El qual fuero como tan comprehensiuo y general por la vniuersalidad y reduplicacion de sus palabras, abraça y comprehende la inhibicion del Iuez Ecclesiastico, vt in terminis docet & iudicatum fuisse refert Mol. verb. aprehen. fol. 36. col. 3. Versi. aprehensa fuerant quedam domus, & alijs in locis inferius referendis.

Pructuase tambien esta conclusion,

Con el Illustris. Marques de la Puebla.

clusion, videlicet, quod processus apprehensionis nullo modo potest suspendi in foro item por dar forma, *versi. e el dito processo, in foro por quanto, versi. e que el processo, foro item el señor Rey, foro el señor Rey. & for. fin. d. tit. de appreh.*

Quorum, & aliorum fororum decisionibus, infertur, & enixa Principis Regnique voluntas de tegitur ad priuilegium apprehensionis processum, ut docet *Bard. in dict. foro item como a num. 2. & num. 7. ibi: Ex quibus clare de tegitur, quanta fuerit cura priuilegiandi hunc apprehensionis processum, in omnibus suis partibus, & enixa foristarum voluntas.*

Y es tan cierto y evidente, que por los fueros referidos se prohibe la suspension de los procesos de aprehension, aun en virtud de inhiuiciones eclesiasticas, que nose halla hasta oy quien de los Foristas lo aya dudado, antes bien todos vno animo conformes lo enseñan por principio foral certissimo y notorio, refiriendo y multiplicando casos en que assi se ha juzgado, y sin hazer mencion de prouision contraria, que jamas se aya hecho, *Mol. d. vers. apprehense fuerant quedam domus, & d. fol. 36. col. 4. vers. si. & verbo ci-*

ratio fol. 68. col. 2. & verb. appellatus apprehension fol. 23. col. 4. Bard. d. foro 10. a d. num. 2. donde numerando los fueros referidos inquit, Nulla ergo inhiuitio, & exceptio potest allegari, ad impediendum progresum huius processus apprehensionis, y exemplicando en la excepcion falsi, que de su naturaleza suspende la lite, passa en el num. 9. a los terminos de nuestro caso, ibi: Item licet a legatur fori declinatoria, ratione incompatentia iurisdictionis, vel litis coram iudice ecclesiastico, nihilominus mandatur ad ulteriora procedi. Y dize, que assi lo juzgò siendo Lugarteniente, idem, d. foro por quanto, num. 34. & 35. Portol. S. apprehensio el 3. a num. 59.

Cótinuado despues de auergado en comprobació delta verdad a *Mol. Afflict. Aymon. y Mieres dize: Ex quibus idem etiã in fortioribus terminis fuit decissum in Curia Iusticie Aragonum, in processu Roderici Celdran super apprehensione in articulo iuris firmarum die 7. Martij 1559. & in processu Ioannis Focillas, super apprehensione Prioratus de Alambra die 16. Iunij 1561. & in processu don Philippi de Castro, super apprehensione in articulo iuris firmarum die 15. Iulij 1545. & nouissime in Regia Audiencia, in processu Ioannis de Mur Olim de Arcas, super*

Porel Illustrissimo Conde de Guimera

per apprehensione in articulo proprietatis die 2. Decembris 1586. in scriptura Ioannis de Palatio. In quibus declaratum extitit, quod non obstantibus literis inhiuitorijs iudicis ecclesiastici, in processu apprehensionis, & alijs processibus ab eo dependentibus, & eius cisternis, procedendum est, etiam si ecclesiasticus in suis inhiuitorijs narret, causam super federe matrimonij, vel super illegimitate litigantium coram se, vel coram Romana Curia pendere, nam resolutum fuit, quod attentis foris nostris predicti processus, ob nullam iudicis ecclesiastici inhiuitionem, etiam si predictam litem super illegimitate coram se pendere asserat, impediri possunt, & quod super confessione predictorum processuum Iudex secularis competentiam cum ecclesiastico formare non tenetur, sed eius inhiuitionibus reiectis ad ulteriora in ipsis processibus procedere debet.

Quod idem prouatur per D. Regent. Sesse de inhiu. cap. 5. §. 8. num. 13. 14. & 15. ibi. Et videmus quod hec non obstante processus priuilegiati veluti manifestationis, & apprehensionis, non suspenduntur, nec detinentur, sed imò prosecuntur & de nouo fiunt, non obstantibus literis inhiuitorijs Iudicis ecclesiastici ut fuit illi es practicum. & inferius ibi: Et totum hoc propter magnum & singulare priuile-

gium apprehensionis, cuius prouisio executio, & omnes eius interlocutiones, siue definitiue, siue interlocutorie, non possunt impediri, suspendi, ac frustrari, per viam alicuius iuris firme, cuiuscunque natura sit, per appellationem, inhiuitionem, exceptionem, defensionem aliquam, nec aliquo alio modo, imò non obstantibus dietis, firma, appellatione, inhiuitione, defensione, cuiuscunque natura, & a quacunque persona presentatis & interpositis, debeant supradicta prouisionis exequi, sine dilatione, consultatione aliqua & impedimento. Y diciendo, que son palabras formales del fuero, Itē como en los tiempos passados de apreh. y que son tan precisas las del fuero por quanto eodem titulo concluye ibi, In quo insisti non oportet, cum & certissimum & verissimum in Regno hoc sit. y en el cap. 6, §. 2. nu. 2. (desempeñadome de la palabra euidente con que hable arriba) dize, Similiter in Regno, quid certius, quid magis notorium, & magis euidentis, quam quod apprehensio, & manifestatio, non possunt impediri, per literas inhiuitorias ecclesiastici.

Y lo que es (a mi ver) mas notable en poderacion del grande priuilegio, que los fueros quifieron dar a los procesos de aprehension, quæ etiam si Iudex secularis defacto competentiam

Con el Illustris. Marques de la Puebla:

rentiam formet respōdendo literis ecclesiastici & nominando arbitrum, & cōpetentia in fauorem ecclesiastici declaratur, adhuc secularis non tenetur optēperare literis ecclesiastici, nec super federe, vt docet *Port. dict. §. apprehensio. el 3. a num. 63. maxime num. 69. 70. & 71.* quo loci plures decisiones refert.

De donde venimos a inferir claramente, que la sentencia de la Real Audiencia es expresamente opuesta a las disposiciones forales, y consiguientemente nulla re ipsa & ipso iure, y que della no se ha de hazer mas caso que si tal no se huuiera pronunciado, *l. non dubium, C. de leg. l. 1. §. item cum contra Sacras ff. que sent. sine appell. l. 2. C. quando prouoc. non est nec, cap. 1. cap. cum inter vos infine de sent. & reiud. & concordans cum dictis iuribus, lex Castellæ, 3. titul. 26. part. 3. ibi: Contra ley o contra fuero seyendo dado algun juyzio, non deue valer, e esto seria, quando en la sentencia fuesse escrita cosa, que manifestamente fuesse contra ley, como si dixesse, mando, que tal testamento que fizo fulan, menor de catorce años que vale, o si pusiere en el juyzio otra cosa señaladamente, que fuesse defendida por ley, o por fuero, ca el juyzio que assí fuesse dado aunque no se alçassen del, no es vale-*

dero nin deue obrar por el, bien assí como si non fuesse dado. *Bart. Ang. & DD. in l. cum prolatis ff. de reind. Bero. conf. 137. nu. 20. vol. 3. ibi: Nec illi sententia est standum, quia est ipso iure nulla, tum, quia lata contra expressam iuris prohibitionem. & conf. 173. num. 54. vol. 1. lasou conf. 168. num. 20. & 21. Late Vant. de null. ex defectu proees. a num. 118.*

Y en este Reyno procede con mas llaneza esta conclusiō, quia omnis contra forus est nullitas, *Mol. verbo null. versi. quia per forum, circa finem, & verb. for. versi. fori Aragonū, & verb. sent. de finis licet regulariter, Bard. in for. quod extraneus á Regno num. 4. D. Reg. Sesse decis. 434. num. 94.*

Y aunque bastara lo dicho, para persuadir la nullidad desta sentencia, por esta cabeça de ser expresa contra ley, para que mas claramente se conozca, digo (Señor) que la sentencia puede ser contra ley en vna de dos maneras, contra ius ipsius med legis, aut contra ius partis, vt ita distinguit, *d. lex 1. §. Item cum contra Sacras, ff. que sent. sine appell. res. & summariū Bart. in d. l. 2. C. quando prob. non est nec, & ibi communiter Doctores* o como elegantissimamente lo distingue el Señor Regen. *Sesse d. decis. 314. anum. 64. sententia,*

C potest