



**P O R**  
**DON PEDRO**  
**FERNANDEZ PRE**  
**TEL , CHANTRE , Y CA-**  
**nonigo de la santa Iglesia de**  
**Badajoz.**

**\*\* EN EL PLETO. \*\***

**CON EL DOCTOR**  
**DON DIEGO DE ARGVELLO Y CARVA-**  
**jal , aserto Chantre en dicha santa Iglesia por**  
**presentacion de el Obispo de**  
**ella.**

---

*En Granada, en la Imprenta Real de Francisco  
Sanchez, en frente del Hospital de Corpus  
Christi. Año de 1667.*



E incontinentia entre personas Eclesiasticas tomò principio este pleyto (no le eximiò de ella la obligacion de el estado: ) *Videò aliam legem in membris meis repugnantem legi mentis meae, & captiuum me ducentem in lege peccati, qua est in membris meis*, dixo el Apосто<sup>l</sup> cap. 7. ad Roman. reprehendiendo esta fragilidad; y aunque los afectos, y pafsiones arrastren, como estas deuen estar supeditadas a la razon, no admire disculpa al que lleuado de ellas se niega a si mismo por seguir sin consideracion sus pafsos desordenados, y mas quando el estado le dobla la obligacion.

2 ¶ *Qua se se sponndit Christo, & sanctum, velamen accepit iam nupsit, iam immortali inuncta est, viro, & iam, si voluerit nubere communi lege cõnubij adulterium perpetrat.* della el estado, dize san Ambrosio, ad virginem lapsam, cuyas son las palabras referidas, culpando de su incontinencia el exceso.

3 ¶ Y sien esto, vt homo cecedit, don Pedro Fernandez Pretel no se olvidaron los Pontifices de afear, castigar, y increpar de tal delito, no solo la execucion, mas aun el intento, en el Concilio Veneciano 1. cap. 4. tub Leone I. in Turonis, afsistiendo en el Sulpicio Papa, cap. 6. habito anno 461. y Glazio en vna epistola de la sexta Synodo Constantino-politana, cap. 2 2. Canon. 4. habita anno 492. & postea en el Concilio Toletano cap. 1. tit. 8. se decretaron las palabras siguientes: *Si quis Episcopus Presbyter Diacopus, aut Lector, aut Psalmista, aut Ostiarius cum muliere sanctificata Deo Machatus fuerit deponatur, quia sponsam Christi corrumpit, transumptiue, in cap. si quis Episcopus 27. quest. 1. cap. qua Christo, cap. impudicas, cap. virginem, cap. hi ergo, cap. si quis sacro, cap. si qua virgo, cap. virgines, cap. si quis rapuerit ead. causa, & question. y por los*

los Emperadores se estatuyeron diuerfas penas cōtra los fautores de tal delito, *in l. si quis nō dēcā rapere 5. l. raptores 41. c. de Episcop. & Cleric. cum alijs Paul. Griland de pœn. omnifaria coitus, quæst. 1. § 10. Octavian. Vestr. in decif. Pedamont. 103. Salcedad. Bernard. cap. 81. Menoch. de arbitrar. casu 389. nu. 24. & casu 502. num. 41. P. Azorius Inst. moral. part. 3. cap. 2. Sayr. in Clauj Regia, lib. 8. cap. 5. num. 21. P. Molin. de iust. & iure, tom. 4. tract. 3. disp. 105. nu. 11.*

4 ¶ Demas de los Autores juristas se hallan otras estauydas contra estos transgressores, aun por aquellos a quiē de la fee faltò la luz de ~~tafee~~ Autores, Alexand. ab Alex. dier. gensal. lib. 5. cap. 12. mēcionãdo de Popilia, Amelia, Oppia, Fabia, Minuria, Scetilia, Opimia, y Fleronia el quebrantamiento de sus clausuras, Paulus Orofius lib. 3. c. 9. in fin. Alconius Pedianus in oratione Ciceronis pro Milone *uitaicus problem. 83.* Macrobius por authoridad de Fenestela lib. 1. c. 10. Eutropius rerū Rom. lib. 2. de quo etiã Tirraq. ad l. 15. connubial. à n. 120. vbi videri possunt.

5 ¶ No es de nuestro instituto el afear este delito por el estado de las personas si es sentimiento de que la obligacion de la causa nos compela a referir algo de ella para el articulo de fuerça que està pendiente si la haze el Iuez Ecclesiastico mero executor de las letras despachadas por Yñigo Caraciolo, Protonotario Apostolico, en no otorgar las apelaciones interpuestas por el Doctor don Diego de Arguello y Carvajal.

6 ¶ Del pleyto resulta lo siguiente, que el Obispo de Badajoz en cinco de Febrero de 1664. haze gracia de la Prebenda, y Chantria a don Diego de Arguello, focolor de que por sentencia auia sido privado de ella don Pedro Fernandez Pretel por el delito de que auia sido acusado, y condenado. De ella se le dà la possession a don Diego de Arguello, con advertencia, que en nueue de dicho mes de Febrero hizo notoria la prouision al Dean y Cabildo de dicha

Santa

Santa Iglesia, que obedece el titulo, y provision con estas palabras, *que obedece el titulo timore censur arñ.*  
*Et absque prauidigio terij.*

7 ¶ Este dia nombra el Cabildo informante, viò las prueuas, y admitiò al pretendiente en cinco de Março de dicho año, todo consta del proprio titulo, y testimonio de la possession, presentado por don Diego de Arguello, dado en nueue de Febrero de dicho año de 1664.

8 ¶ De forma, que el Notario el dia nueue de Febrero dà testimonio de la possession que se diò el dia cinco de Março siguiente, veynte y seys dias antes de ver el Cabildo las prueuas, y darle la possession. Este es el primero vicio con que corre la defensa de don Diego de Arguello.

9 ¶ Despojado, y sentenciado don Pedro Fernandez Pretel, Chantre, y Canonigo de la Santa Iglesia de Badajoz por su Obispo con sentencia pronunciada 16. Kalendas Ianuarij anno 1663. apela al Metropolitano, que a la letra la confirmò ( el dia de esta no consta de los autos ) vadit Romam, a donde se presentò ante el Superior, sin que de esta ida, ò fuga pudiesse inferirse mayor cargo para prueua de el delito de que era acusado, segun Bobadilla *lib. 3. Polit. cap. 15. num. 10.* Marcus Anton. Genuens. *in pract. abilibus Ecclesiastic. quest. 741. à num. 3.* Augustin. Barbof. *in cap. dilecti et 2. num. 3. de appellat.* Menoch. *de arbitrarijs, cas. 301. num. 17.* Coepola *in l. quid sit fugitivus, in princip. num. 21. ff. de adilit. edict.* Boerius *decis. 215. num. 28.* Farinac. *quest. 30. à num. 171. per text. in l. sed et si per Pratores, §. fin. & ibi Bald. ff. ex quibus causis maior.* Mascard. *de probation. conclus. 820. num. 13. Ad caput suum cõf. gere eamque appellare debent, ut inde accipiant iustitiam,* dixo el Pontifice *in cap. ad Romanam 2. quest. 6.*

10 ¶ Aqui de passo se afirma por el Obispo de Badajoz la certeza de las dos sentencias, y que lleuado

3

lleuado el pleyto por via de fuerça a la Chãcelleria de Valladolid en si la hazia el Metropolitano en no otorgar, dize huuo auto en que assi se declarò de las sentencias, es cierta la razon, porque cõsta, de la Bula de que abaxo se harà menciõ, del auto de fuerça, no cõsta mas que vna respuesta dada por el Obispo a la notificaciõ de las letras compulsoriales, y de inhibicion que a instancia de don Pedro Fernãdez Pretel se despacharon, si esta prueua en su lugar se ajustara.

11 ¶ Lleuados los autos en virtud de las Bulas despachadas, vna de mandato Episcop<sup>o</sup> Sabiniensis en treynta de Octubre de 1664. la otra por Paluicio Paluicio en primero de Julio de 1665. los dos Juezes Apostolicos de la Camara, in Tribunali causarum criminalium, citados el Obispo Metropolitano, don Diego de Arguello nuevo Chãtre, los fiscales de las dos instancias que en España figuieron la causa.

12 ¶ Y vistos los autos por Yñigo Caracolo, ásimismo de dicho Tribunal juez, reuocò las sentencias del Obispo, y Metropolitano, mandò restituyr, y amparar a don Pedro Fernandez Pretel en las Prebendas, y Beneficios que antes tenia, consta de la sentencia que en dicha Bula viene inserta con relacion de todo lo referido, y que despues de pronunciada pidió se mãdassen despachar letras para que fuesse reintegrado en sus Prebendas, y por auto a parte lo manda, assi que su tenor es el siguiente.

13 ¶ *Post cuius quedem sententia praefacta promulgationem pro parte, Et ad instantiam eiusdem D. Pedro Fernandez Pretel debita cum instantia requisiti quatenus in praemissis oportune providere, Et ad executionem supra dicta sententia per infra scriptum Dominum nostrum locum tenentem criminalem generalem deueniri, Et mandatis de manutendo, Et quatenus opus sit de reintegrãdo*

do ad possessionem Canonatus, & Cantoria per ipsum alias obtenta, & possessa in dicta Sancta Ecclesia Pacensi, nec non aliarumcumque Beneficiorum per ipsum possessorum ante predictas sententias latis à D. D. Episcopo, & indice Metropolitano eidem D. Petro Fernandez Pretel, extra Curiam in forma solita, & consuetata concedere, & decernere dignaremur. Este es el pedimiento despues de la sentencia.

14 ¶ El decreto, y despacho dize alsí:  
Nos igitur Ignicus Caraceolus Protonotarius Apostolicus index ante dictus attendentes petitionem huiusmodi fore, & esse iustam ratione consonam, quodque iusta petenti non est denegandus assensus: mandatum de manutendo, & quatenus opus sit de reintegrando predictum, ut supra petitum decernendum, & relaxandum, & concedendum eidem fore, & esse duximus prout concedimus decernimus, & relaxamus per presentes.

15 ¶ La comission para la execucion, todo consecretivo dize alsí: Quo circa vobis omnibus, & singulis supradictis, & vestrum cuiuslibet insolidum committimus, & in virtute sancta obedientia strictè precipiendo mandamus quatenus statim visis, seu receptis presentibus, & postquam presentium vigore fueritis requisiti ex parte nostra imò verius auctoritate Apostolica, sub pœna scutorum mille auri in auro pro quolibet Reu. Cam. Apostolica in causa aplican. & pro illis mādati executivi, & iniuris subsidium quoad illustrissimos, & Reverendissimos Archiepiscopos, & Episcopos interdicti ab ingressu Ecclesia quo verò ad alios excommunicationis aliisque Ecclesiasticis sententijs, censuris, & pœnis arbitrio nostro infligendis si secus fuerit per dictum Petrum Fernandez Pretel, siue illius legitimum Procuratorem in eius Canonatus, & Cantoria per ipsum possessa in sancta Ecclesia Pacensi, ac aliorum Beneficiorum per eundem  
D. Pe-

4

D. Petrum possessorem ante dictas sententias contra eumdem latas possessionem realem actualem, ac corporalem pacifice, & quiete manuteneatis, & quatenus opus sit reintegretis una cum omnibus, & singulis eidem Canonatus, & Cantoria, ac alijs Beneficijs anexis conexis emergentibus, & dependentibus, ac pertinentibus eumdem D. Petrum Fernandez Pretel in pacifica possessione eiusdem Canonatus, & Cantoria, ac aliorum Beneficiorum manuteneri, & quatenus opus fuerit reintegrare mandamus prefatum D. Pedro Fernandez Pretel, sic manutentum, & quatenus opus sit reintegratum conservetis, & defendatis, & conservari, & defendi faciatis cursetis, & mandetis illicitosque detentores, & occupatores prefati Canonatus, & Cantoria, ac aliorum Beneficiorum expelatis, & ad illos, & ad illa admittendum cogatis, & compelatis cogisque, & compelli faciatis cursetis, & mandetis, & in pramissis taliter vos habentes, ut nota competentis, vel ignorantia nullatenus ad scribatur, & insuper inibeatis, & inhibendo expresse precipiatis, ac mandetis prout inhibemus, & precipimus, & mandamus per presentes omnibus, & singulis supra dictis, nec non omnibus alijs executione presentium nominand. & cognominand. ne subquingentorum ducatorum auri in auro Reu. Camer. Apostolica in casu contraventionis aplicamus, & pro illis mandatis executivi, & in eius subsidium excommunicationis alijsque Ecclesiasticis sententijs, censuris, & penis arbitrio nostro infligendis audeant, sine presumant, aut eorum aliquis audeat, & presumat D. Reu. Pedro Fernandez Pretel Canonatum, & Cantorem prefatum super pacifica, & quiete possessione dicti Canonatus, & Cantoria, ac aliorum quorumcumque Beneficiorum, ut supra per ipsum possessorem vexare inquietare, & impedere, seu molestare vexari perturbari, inquietari, & impediri facere per

62

*se, seu alium, seu alios quouis sub pretextu causa ingenio, vel quasto colore, quod si secus factum fuerit id totum reuocabimus, Et in pristinum reddi-  
recurabimus iustitia mediante absolutionem vero à pramissis nobis, vel cui de iure impofterum refer-  
namus.*

16 ¶ Amplia, y bastante es la comission con facultad absoluta de reintegrar a don Pedro Fernandez Pretel, por auto a parte de la sentencia, pues por ella se reuocò todo, y por peticion de don Pedro se prouee dicho auto, y despacha la Bula, cui a descision, es la que queda referida con relacion de la sentencia que se pronunciò, y motiuò el despacho presente.

17 ¶ Requerido con estas letras don Garcia Guerrero en veynte de Diziembre de 1666. acceta la jurisdiccion, y el dia veynte y vno de la Prebenda dà la possessiõ, y amparo a don Pedro Fernandez Pretel, hizo la notoria al Obispo, Dean, Cabildo, don Diego de Arguello, y Prouisor.

18 ¶ Del Dean, y Cabildo fue la respuesta obedecer las letras que manutendrã a don Pedro Fernandez Pretel en su Prebenda, con que se lo dè va traslado de ellas, y de los autos que en su virtud se han fecho, como se hizo.

19 ¶ El Prouisor sigue del Dean, y Cabildo el dictamen con otro tanto de los autos que se le entregaron.

20 ¶ Don Diego de Arguello a la primera notificacion, que fue el dia veynte y vno de Diziembre dize: *La oye, y que en el interim que no se le diere traslado no le corra termino, ni pare per-  
da, y en veynte y tres de dicho mes, por peticion pide los autos, y se le mandan dar sin auer apelado, ni protestado.*

21 ¶ Cõ peticion contradize la possessiõ, y amparo dado a don Pedro Fernandez Pretel, don Diego de Arguello el dia veynte y quatro de Diziembre con los medios siguientes. Lo



22 ¶ Lo primero, que el juez es executor de vna sola sentencia (aqui pregunto, como pudo el Obispo executar la fuya, y del Metropolitano sin estar la causa fentzida, ni executoriada) que no es exequible, ni se ha passado en autoridad de cosa juzgada.

23 ¶ Que no litigò en el juyzio de la Rota, adonde se despacharon las letras, ni fue citado para ello, ni su Procurador (consta lo contrario de la Bula.)

24 ¶ Que don Pedro Fernandez Bretel por las dos sentencias de los inferiores fue priuado de la Preuenda, y que apelada la causa, el Metropolitano no admitiò la apelacion, y lleuado el playto por via de fuerça a la Chancilleria de Valladolid, se declaró, que el juez Eclesiastico no hazia fuerça en no otorgar (desto no consta mas que por vna respuesta que dizen diò el Obispo de Badajoz a las letras del Obispo Sabinense, y Palucio Palucio)

25 ¶ Que en cinco de Febrero de 1664. el Obispo de Badajoz lo proueyò en la Prebenda, y tomó la posesion della con la advertencia que dexamos notada en el num. 6. 7. & 8.

26 ¶ Que las letras compulsoriales de Palucio Palucio, dadas en dos de Julio de 1665. que no son legitimas, por que estas no hazen mencion de las letras, asimismo compulsoriales del Obispo Sabinense, dadas en treynta de Octubre de 1664. y que aquellas auian de hazer mencion destas, y no lo hazen, y que asi son subrepticias ( como si para vna compulsiva de autos es necessario hazer relacion de lo duplicado, que de ordinario se despacha asi, y muchas vezes tres, y quatro, por la contingencia de perderse por la distancia del lugar.)

27 ¶ Que no pudo ser juez Ignigo Garciolo, ni Palucio Palucio, por que auiendo despachado las primeras letras el Obispo Sabinense, la jurisdiccion era fuya (es bueno sien la Rota estas causas no admitieran

mitieran repartimiento despues de lleuados los autos, como en España en todos los Tribunales superiores se haze, despachando muchas vezes solo el señor Semanero, y a la vista del pleyto no hallarse, ni firmar la carta executoria) y que assi no es juez legitimo dicho Ignigo Caraciolo, sino el Obispo Sabiniense, y que por ser tantos los juezes no supo ante quien auia de acudir a la defensa (ya aqui confieffa fue citado, y llamado) el ni su Procurador, aunque los dos fueron citados.

28 ¶ Que el Iuez Apostolico reuoque lo fecho, y actuado le manutenga en la possession en que está en virtud de el titulo que tiene dado por el Obispo de Badajoz, y protesta auiendo apelado el Real Auxilio de la fuerça.

29 ¶ Esta respuesta toda la autoriza con testimonio en que está inserto el titulo de la prouision, traslado de las dos Bulas compulsoriales de el Obispo Sabiniense, y Palucio Palucio, y la del Obispo de Badajoz, que aunque en la segunda dize auer respondido lo mesmo a las primeras letras, a que se refiere, destas no ay tal respuesta.

30 ¶ El hecho, y estado del pleyto es el referido, fideliter relatū, nō mutatū, non additum, nō diminutum, si es bueno para don Pedro Pretel, ni por esso auemos callado, ni omitido lo q̄ piensa dō Diego Arguello puede ser de vtil a su defensa. *Narratio aut tota pro nobis, aut tota pro aduersarijs, aut mixta ex utroque fertur tota pro nobis cōiēti sumus, his tribus partibus, ut iudex intellegat meminerit credat, nec quidquam reprehensione dignum ducat, dicit Casiodor. lib. de Rehorica, fol. m. lxx. lxx. lxx. de narratione.*

31 ¶ Y para proceder en este discurso con la claridad que la materia pide (si nuestra cortedad lo puede conseguir) y que se declare que el juez Eclesiastico no haze fuerça, diuidiré este papel en los artículos siguientes.

In pri-

32 ¶ In primò, ajustaremos, que de los juezes, Ordinario, y Metropolitano las sentēcias no son exequibles.

33 ¶ In secundò, que las penas impuestas en esta causa, aunque fueran irrogadas con clautula ipso iure, no se podian executar.

34 ¶ In tertio, que la sentencia de la Rota es exequible de su naturaleza, y se satisfara a las excepciones opuestas por don Diego Arguello.

### ARTICVLVS PRIMVS.

35 ¶ La calidad de las causas muy de ordinario mueue el animo de los Juezes, para que non observata iuris forma se corra a su determinacion, y execucion, ve notatur in l. constitutiones, ff. de appellat. Dom. Salgad. de Reg. prot. 3. part. cap. 14. a num. 31. Bald. in l. 2. sub nu. 6. C. de sentent. ex perscul. re. citand. ubi Salicet. num. 4. Scaccia de sententia, Et re iudicat. gl. 1. 3. nu. 64. Felin. in cap. E. no. 145. 8. de constit. celeriter providere debes, quando adificium ruinam minatur, alegorizando la ruyna del edificio al riesgo que en qualquiera negocio la dilacion podia ocasionar, Felino loco citato, o quando del dilatado castigo se esperan consecuencias de mayor empeño, y asi dixo Scaecia dicit. nu. 64. velt. Debes etiam quod celeriter, Et levato velo debes iudex expedire iudicium. Quintilian. declamat. 274. ibi: Omnis pena non sã ad delictum pertinet, quanto ad exemplũ. S. Cyprian. sermon. 50. de lapsis: Plectuntur quidem quo ceteri corrigantur. de via Seneca lib. 1. de clementia: Quod solum a paucorum periculo cadunt omnium metus sic ad magna versiones magnarum potestas terrant, latius quam nocet, todo experimento don Pedro Fernandez Pretel, preso, desheritado, y de sus Prebendas despojado.

36 ¶ Motivo que pudo ocasionar al Obispo de Badajoz a prouer las Prebendas de don Pedro

Fer.

Fernandez Pretel non finita causa, mas no quitò el refugio, y remedio al vexado, para que a dicto superiore de las sentencias, y la execucion, representando el agrauio, pidiesse satisfacion, vt notatur *in l. 1. in prim. & ibi Bart. ff. de appellat. & relat. Filip. Franc. in cap. suggestum, not ab. 2. à nu. 1. & in cap. prater ea, not ab. 3. de appellat. Socin. conf. 39. num. 9. lib. 4. Rebuff. in tract. de appellat. in pract. n. 7. Papiens. in pract. in forma appelland. à sentent. diffuit. in glos. coram vobis, num. 2. vers. Secunda est. fol. mihi 404. plures Dom. Salgad. de Reg. protect. 1. part. cap. 1. prauit. 3. num. 81. Mart. de iurisdiction. 4. part. centur. 1. casu 56. à num. 2. cap. ad Romanam 2. q. 6. y en el lib. 1. de los Reyes cap. 22. se manifiesta en lo obrado por Dauid a fauor de los vexados por Saul: *Et conuenerunt ad eum omnes qui erant in angustia constituti, & opressi à alieno, & amaro animo, & factus est eorum Princeps.**

37 ¶ Acusado don Pedro Fernandez Pretel, por vno, y otro juez sentenciado en las penas que por la Bula consta (tan graues quanto el delito pedia, si era cierto) priuado de sus Prebendas, halla que el Obispo de Badajoz de hecho las prouee en don Diego de Arguello, le da tambien la possession, y colacion, no obstante el litigio que sobre la causa auia, reclamacion hecha por el Cabildo, de que obedecian la prouision timore censorarum, & absque prauiticio tertij, como notamos en el num. 6. y apelaciones de don Pedro Fernandez Pretel.

38 ¶ De tres sentencias conformes necessitaua el Obispo de Badajoz para poder executar las penas en que se hallaua condenado don Pedro Fernandez Pretel, como se nota *in l. remens. 1. de sentent. & de iudic. vbi August. Barbos. refiere a muchos, y nota, quod sicut tertio non licet procurare ita absque tribus sententijs conformibus non datur locus executioni, Grauea conf. 438. num. 1. Nizel. in tract. & concordat. glos. concordia. 6. fallent. 25. num. 67. tom. 18.*

Dom. Salgado *de Reg. protect.* en materia de Prebendas, 2 part. cap. 13. per 101. *§* 3. part. cap. 4. á nu. 32. *§* cap. 16 eadem part. 3. num. 15. Bald. in l. fin. C. de sentent. *§* interlocat. omnium iudicum, col. fin. vers. Sed nunquid nouissimi, Canonistæ in cap. ex parte el. 2. de offic. delegat.

39 ¶ O a lo menos dos sentencias, que segun estatuto, habitæ sint loco triū, ex Bald. *cons.* 288. col. fin. lib. 3. Alexand. *cons.* 117. lib. 3.

40 ¶ El exemplo consta de vn estatuto Romano lib. 1 *statut. dictæ ciuitatis*, cap. 178. *§* 180. de que haze mencion Rota *diuers.* part. 1. *deces.* 452. num. 6. in fin. & in Lucensi ciuitate lib. 5. *statut. cap.* 4. 21. *§* 31. in Mediolanens. Senatu tenet Ruginel. de appellacion. §. 2. cap. 3. num. 217. fol. 87. Scaccia *ead. tractat. quæst.* 17. *limitat.* 1. num. 66. Alexander *cons.* 77. lib. 2. col. 1. Afflict. *deces.* 262. hablando de el Senado de Florencia, y su estatuto con Decio *cons.* 385. Petr. Surd. *cons.* 202. á num. 16. *ubi plures*, con advertencia, que todos estos estatutos miran a gouierno politico, el qual, segun la calidad de las tierras motiuo a estatuyr, de que dos sentencias habitæ fuissent loco trium.

41 ¶ Y entre otros casos nostra Hispania obseruat, que la sentencia de vista que confirma la de el inferior en las causas de concurso executioni mandetur, in l. 2. tit. 16. lib. 6. *Recopilat.* Dom. Salgad. in *labyrinth.* 1. part. cap. 16. num. 65. y en lo tocante a propios dos sentencias conformes corren la mesma fortuna, ex l. 5. tit. 5. lib. 7. *Recopilat.* con otros muchos, que por no cansar no refiero.

42 ¶ Con que faltando las tres sentencias que el derecho pide, y conformes, que es la calidad mas essencial que en juzgado Ecclesiastico se observa, no se podrá proceder a execucion, porque dos sentencias no obran efectos de cosa juzgada ( si no es con prouision particular de ley, estatuto, ò costumbre ) por ser necessarias tres, Scaccia *de re iudicat. a. glos.* 14

D

quæst. 2.

*quæst. 2. à num. 46. ibi: Quo ad constituendam rem  
 indicatam, ideo requiruntur tres sententia conformes,  
 secundum ius commune, vel duo secundum ius  
 municipale, & de appellat. quæst. 11. num. 162. &  
 quæst. 17. limitat. 1. num. 1. ibi: Licit a eadem regu-  
 lam, ut non procedat inter tres sententia, quæ habet  
 duas alias precedentes conformes. Marant. de ordin.  
 iudic. part. 6. artic. 2. in princip. in verbo, & quan-  
 doque appellatur, num. 280. limitat. 1. Vestrius in  
 praxi, lib. 7. cap. 3. vers. Generaliter, num. 19. Craue-  
 ca cons. 183. num. 1. Marquesan, in tractat. de commiss.  
 2. part. cap. 1. à num. 1. fol. 355. in 2. impressione, alias  
 cap. 4. Rebuff. in tractat. de appellat. art. 7. glof.  
 2. num. 29. vers. Decimo quinto. Dom. Salgad. de Re-  
 gia protection. 3. part. cap. 16. à num. 1. 6. & 19. Aze-  
 ued. in l. 3. num. 2. tit. 16. lib. 4. & in l. 2. tit. 19. eod. l.  
 lib. num. 1. & 2. Recopilat.*

43 ¶ No se halla ley, ni estatuto que al Obis-  
 po de Badajoz de facultad para que pudiesse execu-  
 tar dos sentencias, y passar a la prouision de las Prebē-  
 das de don Pedro Fernandez Pretel, pues estas en lo  
 especial de este pleyto no hazen cosa juzgada, como  
 queda dicho, y la apelacion es admisible, por no es-  
 tar prohibida en forma alguna, y porque el decreto  
 mas riguroso que se halla contra este delito es el *cap.  
 si quis Episcopus 27. quæst. 1.* citado en el num. 3. de  
 este papel, que auicndo del tal delito, y de sus penas  
 hecho mencion, cierra el discurso en quanto a ellas  
 con la palabra, *deponatur*, la qual en su verdadero  
 significado importat *sententiam ferendam*, & non  
*priuationem ipso iure* ( caso que esta clausula basta-  
 ra, vt excluderetur appellatio ) ita tenet Tiraquell. in  
*l. si unquam*, verbo, *reuertatur*, num. 172. C. *renou-  
 cand. donat.* Salas in tractat. de legibus, quæst. 96.  
*tractat. 15. disput. 15. sect. 3. sub num. 41.* Farinac. in  
*fragment. verbo, lex*, num. 133. Monet. de distribut.  
*quotidian. part. 3. quæst. 7. à num. 19.* Ludouic. Car-  
 bon. de legibus lib. 8. disput. 6. vers. *Tertia regula.*

44 ¶ Y lo mismo consta del *cap. 2. de confesiss*, ibi: *Nos ipsum per diffinitiuam sententiam duximus ab omni beneficio, & officio Ecclesiastico deponendum.* Con que siendo decreto ferenda sententia, no ay priuacion ipso iure, y no auierendola, la apelacion tiene lugar, para que assi cesse qualquiera execucion, porque como es de genere *præmissorum*; el Obispo que executò deue prouar no auer lugar la apelacion, Dom. Salgad. *de Reg. protection. 2. part. cap. 4. num. 24. 4.* Gratian. *decis. 188. num. 5. glos. in l. qui restitueret. ff. de res vindicat.* Philippus Franch. *in Rubric. de appellat. col. 4. vers. 3.* Secin. *conf. 30. in Rubric. de attentat. 2. part. cap. 2. ampliat. 5. num. 9.*

45 ¶ No disuena mal en este lugar la obseruancia que el Obispo de Badajoz en el *prosequir* de esta causa guardò quando *coram illo* pendebar, pues de la sentencia que pronunciò contra don Pedro Fernandez Pretel, admitiò la apelacion, en ello es cierto reconociò ser legitima, como era de su obligacion, y lo notò *Speculat. in tit. de appellat. §. nunc dicamus. sub num. 2. ver. Sed quis iudicabit, lib. 2. fol. mibi 194.* Philipp. Franch. *in cap. ad audientiam, sub nu. 2. in glos. in verbo, sine cognitione, & in cap. ut debitus, num. 42. ver. in verbo ex rationabilis, de appellat. Contard. in l. unic. quest. 1. ver. Pro qua, C. si de momentan. possess.* Mandos. *in addit. ad Lapum allegat. 38. in verbo, in presentia.* Rota *in vna Salernitana cõtribucionis 14. Nouembris 1614. coram D. Duno Zenetto, apud Farinac. decis. 594. n. 2. part. 2. recent. Surd. conf. 228. num. 1. Vestrius in pract. lib. 7. cap. 3. num. 27. vbi Grauat. in Addit. num. 57.* Lancellot. *de attentat. 2. part. cap. 12. ampliat. 15. num. 1. & limitat. 50. num. 184. ver. Terria causa*, por tocarle el conocimiento de si la apelacion se auia de admitir, ò no, con que si la primera sentècia fue apelable, y el mesmo Obispo de Badajoz la admitiò, no pudo executar la segunda.

Primò;

46 ¶ Primò, porque la causa no es de aquellas en que se deuen executar las sentencias appellatione remota, y el cap. si quis Episcopus manda, que el Clerigo in tali delicto convicto quod deponatur, mas no que se execute appellatione remota.

47 ¶ Secundò, porque siendo como es esta causa criminal no puede auer estatuto, ni hazer se, que mande que las sentencias se executen appellatione remota, Guid. Pap. in tractat. de appellat. tit. de appellationibus, tam in civilibus, quam in criminalibus, num. 93, asegura esto con las palabras siguientes.

48 ¶ Quarto an per statutum possit tolli appellatio in causa criminali die, quod non ut scripsi in apparatus meo super statuto Delpinat. si quis literas, &c. in glos. super verbo, appellatione cessante, in fin. quare appellatur a sententia criminali, sed iudex non vult eam admittere quid debeat facere, idem iudex dic quod non debet procedere ad executionem, sed debet rescribere superiori causam, quare noluit admittere talem appellationem, ut ex text. & ibi Bald. Raphael. Cuman. Ioan. de Immo. in l. si quis filio. §. hi qui, ff. de iniust. rupt.

49 ¶ Luego el Obispo de Badajoz, que se hallaua ligadas las manos con la apelacion que el mismo admitió a don Pedro Fernandez Pretel para ante el Metropolitano, no pudo executar ninguna de las sentencias, porque si la primera fue apelable, lo fue la segunda, porque esta auia de ser execucion de la primera, esta no se pudo executar propter appellationem admissam, menos la segunda, porque era contraria a la del Obispo que admitió la apelacion, con que se hallauan no conformes.

50 ¶ El discurso es de Scaccia de appellat. quæst. 17. limitat. 10. num. 11 que dice así: Secunda ratio est, quia quando duo sententia ita se habent, quod secunda est, executiva prima, tunc si non potest appellari a prima, neque poterit appellari secunda. Bald. in dict. §. hac autem actio, quem refert, & sequitur



9  
quitur Felin. ubi supra Capiculus decis. 1. num. 17.  
Contar. in l. unic. limit. 19. num. 16. C. si de mo-  
mentan. posses. & ibi: Quia secunda est executio  
prima, & **PRIMA EST QVAE GRAVAT**  
**non autem secunda.** Luego si la primera sentēcia del  
Obispo de Badajoz era la que auia de agrauar, no  
grauo quoad executionem a don Pedro Hernandez  
Pretel, porque le admitiò la apelacion la del Me-  
tropolitano, que fue, y era executio de la prime-  
ra, fue atēnada, porque si a quella no mereciò exe-  
cucion, esta segunda no pudo ser exequible appella-  
tione remota.

52 ¶ Doctrina es esta bien conocida, y  
exemplificada por el señor Salgado de Reg. protect.  
2. part. cap. 7. per tot. a donde, tratãdo si la qualidad  
que se hailla en las sentēcias, como si vna fue apelable,  
y la otra no, que executãdo se esta segunda non datur  
conformitas in sententijs, para que se executen, por  
que el acto premitiuo obra con mayor eficacia quan-  
do cae sobre causa natural, como es la apelacion, en  
el num. 32. dize assi.

52 ¶ *Secundò facit, qua quoties diuersi-  
tas qualitatum concurrat in eodem subiecto potius  
naturalis trãsit à se accidentalem, & in suam natu-  
ram convertit eam, ut in pupillo cui superuenit fur-  
ror, non est ei dandus curator, iuxta titulum. ff. C.  
de curat. furios. sed solum tutor qui utriusque qua-  
litati deseruiat, ex text. in l. qui habeat, ff. de tutel. sed  
appellationis premissio, & qualitas naturalis in qua  
cumque sententia à qua in dubio regulariter appella-  
tur, l. in maioribus, ubi DD. C. de appellat. & nota-  
tur in l. à sententia, ff. de appellat. & imò inducta à  
iure naturalis quatenus est defensio, ut probat text.  
in cap. cum speciali, s. porro de appellat. cap. omnis  
apressus 2. quest. 6. cap. suggestum de appell. l. 1. ff. de  
appellat. in nōtis cum l. ut vim, ff. de iustitia, & iure,  
& cap. Pastoralis de re iudicat. alius tamen prohibi-  
tō, & accidentalis alicuius particularis rationis*

motu quam qui assenerat in aliquo casu non creditur, & tibi. Ergo naturalis hoc est promissiva qualitas in suam naturam qualitatem prohibitivam debet transferre, & a se tradere.

53 ¶ No ay en este caso ley, ni de poficion que mande, que la sententia se execute appellatione remota, como dexamos advertido, luego ninguna de las dos sententias se pudo executar, mas se añade, auer el Obispo de Badajoz admitidola, quoad vtrūque effectum, como queda dicho, aunque la causa de su naturaleza no fuera apelable, por la qualidad nueva que en la segunda sententia huuo, vt executioni mandaretur (como se executò) no hizo esta segunda conforme con la primera, y estando aquella apelada, la fuerça de esta auia de suspender los efectos de la segunda, aunque de su naturaleza las dos no fueran apelables, y fueran exequibles, siendo conformes.

54 ¶ Deste sentir es Bald. hablando en materia de apelacion en el caso de que ay prohibicion della, y ay admision por otra parte, facto iudicis, aut statuto, y dize, que la disposicion exclusiua en la segunda sententia es nueva qualidad, y no haze sententias conformes, y es apelable, *(suspensiuè conf.)* 141. *incipit in promissis, col. vi. vers. Illud etiam non omitto, lib. 1. & 153. eodem lib. Menoch. recuperand. remed. 9. num. 321. citados con otros por el señor Saigado dict. loco, num. 41. gloj. & DD. in l. si quis in iustitiam, C. vndus. Angel. in l. incerti, C. de interdicitis, Socin. reg. 24. fallens. 10. Boerius in Rub. de iudicij, num 51. vers. Hinc etiam videmus Polid. Rip. de nostruxo temper. cap. 4. num. 96. & 97. vbi plures, & plura de materia Natta inter conf. Laurent. Silvani conf. 20. per tot. Castrenf. conf. 39. incipit quod a sententia lata, lib. 1. Dom. Salgad. dict. tract. part. 3. cap. 16. a num. 34.*

55 ¶ Que razon tenia insita consigo la sententia que el Obispo de Badajoz pronunciò, en que le ad-

le administrò la apelacion, para que el mesmo la executasse, siendo apelable la del Metropolitano no tuuo más privilegio, si esta era contra el dictamen de el Obispo, pues de la suya admittió el recurso voluntarie, quid debet consequi de la execucion que hizo para lo hecho, Deum habebit ultorem, pues don Pedro Pretel, aunque tuuo tanto a su costa el remedio que en la Rota hallò, su queza es mas sensible, pues experimenta, y padeze de dos juezes las sentencias executadas contra *solitum ordinem*.

56 ¶ Que se consiguò señor de esta execucion a don Pedro Fernandez Pretel el largo litigio que ha experimentado a don Diego de Arguello, intruesso vn despojo de la Prebenda, y que experimente sin culpa priuacion della, *satis perversum, ut quis priuetur quem sua culpa, vel facinus ab officijs quo fungitur gradu non deest, cap. satis perversum, dist. 56.* al Obispo vna obligacion de restitucion, y a q̄ sus Abogados, y defensores, apud acta, le obliguen a que diga, *executo la sentencia suya, y del Metropolitano, porque por los señores de la Chancilleria de Valladolid se confirmò, y que no hazia fuerça el Metropolitano, y esta respuesta no tiene mas autoridad que de zirlo el Obispo*

57 ¶ No librò tampoco de algun cargo al Metropolitano esta execucion, que aunque ay este daño, esta reparado por la sentencia de la Rota, y don Pedro Fernandez Pretel deuia consolarle con Cafiodor, *lib. 1. variar. cap. 30. Impensenda est ultio, qua legibus venit, & excellenter videtur depulsato triumphasse, qui victor pronuntiat a iudice, absq; legibus se le denegò la apelaciõ, absque illis se executò por el Obispo la sentècia, y proueyò las Prebendas.*

58 ¶ Tedo el empeño del Obispo de Badajoz, y don Diego de Arguello, se funda, en que huuo auto de fuerça en la Chancilleria de Valladolid, que declarò, que el juez Metropolitano no la hazia en no otorgar, y que así quedò la causa en estado de poderse executar. Grande

59 ¶ Grande es esta replica, mas advierto lo primero, que de tal auto no consta, ni de que el Metropolitano admitiesse, ò no la apelacion, antes de uemos juzgar lo cõtrario, pues por la contextura de la Bula solo consta de las dos ~~dos~~ sentencias del Obispo, y Metropolitano, y apelacion de ellos, y per arreptionem itineris ad Romam otra, que bastaua, vt loco appellationis haberetur, ac suspenderet, vt tenet Anton. de Butrius in cap. *vt debitus honor de appellat.* ibi: *Quandoque iter arrepti causa centi.* vbi Philip. Franc. sub num. 33. vers. *Secundo casu*, Lancellor. de attent. 2. part. cap. 12. amplas. 16. nu. 1. ibi: *Es propter arreptionem itineris in hac ampliatione breuiter potest poni regula, quod gesta post iter arreptum ad Papam. Et sic post tacitam. Et presumptam appellationem sunt attentata. Et reuocanda.* vt tradi. Mil. in verbo, *appellationis vim obtinet.* fol. 18. quia talis arreptio habet vim appellationis, vt videtur text. in cap. *cum causam de officio delegat.* Et in cap. *cum olim de dolo.* Et *coniurac. cap. audita de resist. spoliator.* secundum Imol. in cap. *vt de appellat.* Veltius ad prax. Camer. *Imperial lib. 7. cap. 7. cap. vlt. sub n. 29.* y esto corre absque eo que consta al juez à quoque el paciente, que subterfugit al superior, vadit ad illum, vt tenet Scaccia de *appellat. q. 7. num. 41.*

60 ¶ Tambien reparo, que por todo el processo que se ha traydo no consta que el Metropolitano denegasse la apelacion a don Pedro Fernandez Pretel, para que pudiera tener algun viso de verdad al auerle lieuado por via de fuerça a la Chancilleria de Valladolid, con que es mas de creer admitiõ la apelacion, a la qual, como de genere premissorum, siempre deuemosestar, Franc. in cap. *priori 31.* Et in cap. *constitutus num. 18.* Et in cap. *delictus honor, sub num. 43. de appellat.* Rebuff. de *sentent. execut. art. 7. glos. 1. num. 3.* Roland. à Vall. *conf. 34. num. 3. lib. 3.* Franchis *decis. 220. num. 4.* Dician. *cons. 44.*

*conf. 44. num. 32. lib. 1. Pacian. conf. 127. num. 1. 65*  
*18. Sord. de alimentis. tit. 18. privileg. 60. num. 1. 66*  
*2. 67 conf. 103 num. 5 68 conf. 271. num. 17. 69 de-*  
*ci. 36. num. 2.* como por no aver disposicion alguna que en lo especial de este caso prohiba la apelacion.

61 ¶ Con estas advertencias se responde a la duda referida num. 58. Lo primero, que si la sentencia del Metropolitano no era apelable, la execucion pudiera correr, y el Obispo executar las sentencias, y entonces juzgaríamos que el negocio se pudie ralleuar por via de fuerça, no cõsta de tal denegaciõ de apelaciõ, luego no era necessario recurrir al auxilio de la fuerça.

62 ¶ Y aun en este caso, no siendo la causa apelable, las dos sentencias no pudieron executarfe. Lo primero, porque no hazian cosa juzgada, como queda dicho.

63 ¶ Lo segundo, porque aqui hallamos dos sentencias, la del Obispo apelable, como consta de los autos, que admitiõ la apelacion, la segunda del Metropolitano, que ni consta si la admitiõ, ò denegò, y denegada, y con el auto de fuerça, de que se quieren valer, no pudo aver lugar la execucion de ellas.

64 ¶ No tiene mas prerrogatiua en este caso la sentencia del Metropolitano de lo que tuuo la de el Obispo de Badajoz, porque si esta fue apelable, lo aña de ser la segunda, y por serlo admitiõ la apelacion, y quedò la causa ordinaria, y suspensiva en todas instancias, hasta que huviessè las tres conformes, *Zeuallos de cognitum. per viam volent. en la 2. parte. quest. 116.* defiende el caso individualmente per totam, con declaracion, que no quedara la causa ordinaria quando secundum ius, aut statutum, en su primero origen fuessè exequible, aqui no lo es, porque no ay derecho alguno que haga este negocio exequible, ni que prohiba la apelacion, con que

Las sentencias, por ser solas dos apelables, y tenerlas por tal el Obispo, no se pudieron executar.

65 ¶ En caso mas riguroso lo pondera Lancellot. *de attentat. 2. part. cap. 4. in prefaction. num. 52.* ibi: *Quod causa de sui natura in appellabilis puta alimentorum, qua officio iudicis debentur si semet fuerit facta appellabilis, vel ex iure, & patientia partis, VELEX IUDICIS DELATIONE, semper durat appellabilis, ut post Bald. Iason, Socinum, & alios, tradit neuissime Pontan. in tractat. de alimentis, cap. 19. num. 7.* todo el assunto prouea este lugar, pues en causa preuilegiada, in qua prima sententia potest exequi, si se apelo, la parte callò, ò el juez admitiò la apelacion, siempre la causa en todas instancias sera apelable. Lo mesmo refiere idem Lancellot. *cap. 12 limitat. 24. num. 18. & 19.* ibi: *Nisi iudex super his alimentis pronuntiasset, appellationi ab eius sententia interposita detulisset, quia semper durat appellabilis, Iason in l. patre furioso, num. 22. ff. de his qui sunt sui.* Con que, à maioritate rationis, si la causa executiua de su naturaleza queda ordinaria per admissionem appellationis, en este caso, en que era ordinaria, queda el negocio, y causa suspensiuo en todas instancias.

66 ¶ De este sentir son Gonçalez *de reg. 8. Cancellar. glos. 6. à num. 191.* Gratian. *decis. 74. & 220. per totam.* Franchis *decis. 136. tom. 2. vbi Ad ditionator. refert Viuium decis. 136. num. 7. & 8.* Muscarel. *de fideiussoribus, modo id. num. 14. & in practic. Sacra Congregation. glos. fin. Magon. decis. Lucens. 62. num. 7. Marfil. sing. 379. Rouit. in pragmat. magna Curie, in tit. de appellation. in fin. Rotta diuers. 132. num. 1. part. 1. & part. 3. decis. 551. num. 5. Casar de Grafsis *decis. 2. num. 2. & 3. de sentent. excommunicat. Caputaquens. decis. 274. num. 1. part. 2. Dom. Salgad. de Reg. protection. 3. part. cap. 4. num. 59.**

Conf-

67 ¶ Constante es tambien la decisi6n del texto in l. i. C. nihil nouar. cuyas palabras haràn mejor ponderacion que la nuestra, ibi: *Appellatio. ne interposita siue ea recepta, siue non medio tempore, nihil nouari oportet, siquidem fuerit recepta appellatio, quia recepta est, si uerò non est recepta ne pro iudicium fiat quo ad deliberetur utrum recipienda sit appellatio, an non sit, recepta autem appellatione tãdiu nihil erit innouandum quãdiu de appellatione fuerit pronuntiatum.* Apeldse, admiti6se, ò no la apelacion, ligantur manus iudicis, acmitti6se, liga quia recepta est, si no es recibida peruitar el daño, suspendase hasta que se delibere en todo.

68 ¶ Si esta causa no era apelable, el Obispo admiti6 la apelacion, y por esso no ay lugar a execucion, si era apelable, quedò mas segura la pretension para que el Obispo no executasse.

69 ¶ Si el Metropolitano deneg6 la apelacion no auia de ser para executar, porque dize el texto, *quod propter damnam suspenditur quoad deliberetur ob reuerentiam superioris*, a quien toca, de quolrà Lancelot. de attentat. 2. parti. cap. 12. limitat. 5. per tot. Scaccia de appellat. quest. 11. art. 1. num. 19. dize lo siguiente en comprouacion de este discurso.

70 ¶ *Declarat sexto, ut licet iudex à quo non deferat appellationsi, & non admittat tamen interim nihil est innouandum quare non per hoc, quia non defert appellationsi est in eius potestate tollere effectum, & vigorem appellationsi totaliter, unde licet causa non deuoluatür immediate ad Curiam quando iudex uel appellatus non defert appellationsi, tamen appellatio in omnibus alijs habet suum vigorem quo ad facultatem proseguendi istam appellationsem, & quo ad reuocationem attentatoris, & quo ad poenam iudicis non deferentis appellationsi, & licet iudex à quo declares appellationsem,*

non

non esse legitimam, tamen non impedit viris appellationis, & licet iudex à quo non recipiat appellationem tamen causa deuolvitur ad superiorem, & eius conquiscescit officium tanquam appellatio sit recepta, Angel. Aretin. in l. sicutus. ff. de appellation. recipiend. vel non, & innovatio inhihetur à iure, & idèò omnia innovata veniunt reuocanda quamuis iudex à quo non receperet appellationem, Roland. à Valle conf. 77. viso, & bene num. 4. in fin. & 5. lib. 2. & sequutus sum supra quasi. 3. n. 19.

71 ¶ Considera, señor, el docto, si auiedo el Obispo admitido la apelacion a don Pedro Fernandez Pretel, si la pudo executar, y si por algun medio prueua, ò consta en estos autos que huuiesse auto de fuerça en la Chancilleria de Valladolid (que es lo sagrado con que quiere defender su execuciò) siendo de su obligacion el verificarlo, y prouarlo por autos judiciales, pues su respuesta solo no obra efecto alguno, *quam qui asserit in aliquo caso non creditur*, dixo el señor Salgado de Reg. protection. 2. part. cap. 7. num. 32. ad fin. & cap. 4. num. 744. in fin. Socin. conf. 30. lib. 4. Lancellot. de assensat. 2. part. cap. 12. ampliat. 5. num. 9. Gratian. decif. 188 num. 5. hablando en esta materia. Con que se reconoce quan desituyda de razon fue la execucion de las sentencias de vno, y otro juez.

72 ¶ Que sea apelable la sentencia en este caso Zeuallos de *cognitione per viam violenti* glos. 6 à num. 21. (hablando de el cap. 1. de la Sess. 13. del Concil. Tridentin. que manda executar las sentencias de visita appellatione remota) dize assi, ibi: *Quem textus declarat Nauarr. conf. 1. de appellat. & Acosta in tit. de iudicij, cap. 1. num. 211. qui eleganter, & docte interpretatur illum textum, vt procedat quando visitator non excedit terminos correctionis circa mores, circa sufficientiam, vel insufficientiam, circa habilitatem, seu inhabilitatem procedendo de bono, & equo sine strepitu, & figura iudicij,*



dicij, ut in cap. ad nostram, & in cap. reprehensibilis  
 de appellatione. Et in his terminis correctio est exe-  
 quenda appellatione remota, atque in si visitator  
 Ecclesiasticus excedat modum visitationis, & cor-  
 rectionis, veluti amovendo possessorem triennale  
 vel declarando aliquem intrusum, qui pacifice pos-  
 sides, vel privando beneficio sine causa cognitione,  
 vel cum ea tunc in his casibus, & similibus, est locus  
 appellationi, & sententia visitatorum, non est exequē-  
 da appellatione remota, & si illud fiat erit notorius  
 articulus per viam violentia.

73 ¶ Bobadilla lib. 5. cap. 1. num. 191. in  
 fin. ibi: Porque conforme a derecho, el suspendido, o  
 privado de algun oficio, o dignidad, apelando que-  
 da ileso, y en la misma honra, y dignidad, glos. in cap.  
 sepè. verbo, sententia, in fin. de appellation. Abb. ibi  
 num. 14. in fin. l. aion in l. 1. num. 10. ff. de rejudicat.  
 glos. quod autem, in cap. in summa 8. quæst. 2. Al-  
 beric. & Bart. in l. forti, ff. de his qui notantur in-  
 famia.

74 ¶ Narbona in l. 59. tit. 4. lib. 2. Recô-  
 pilat. glos. 1. num. 121. ibi: Quia in causis visitatio-  
 nis, si non de morum correctione ageretur, sed de pri-  
 vatione administrationis, vel beneficii, aut alterius  
 similis res appellatio enim quo ad utrumque effectum  
 admitteretur, docet Zuall. de cognit. per viam vio-  
 lent. 1. part. quæst. 123. nu. 13. Similiter si ordine iu-  
 diciario, & ordinato processo visitationis causa  
 tractetur appellatio quo ad utrumque effectum admit-  
 tetur, Amatis decis. 25. num. 6. Gratian. decis. 188.  
 num. 4. quos sequitur Zuall. Processus in prax.  
 Episcop. 2. part. cap. 3. num. 61. vers. Hoc eodem  
 casu.

75 ¶ Barbof. in cap. sepè. de appellat. 6.  
 ubi citat Couarr. Lancellot. Scacciam, & alios A cost.  
 on tratat. de iudic. cap. 1. num. 211. Dom. Salgad.  
 de Reg. protect. 2. part. cap. 8. num. 1. & lib. 3. cap. 5.  
 ad fin. num. 123. vsque ad 127. ibi: Pariter etiam  
 G idem

*idem dicendum affirmat Lancellotus, ubi proxime  
 num. 84. Et 85. ex Decio cons. 204. in causa Cathedra-  
 trati per totū, Et alij in Episcopo, seu alio Clerico de-  
 posito, quia interim appellatione a talis depositio-  
 nis sententia pendēte, nihil innovatur integer appel-  
 lantis status, imò censetur ut antea. Lo mismo re-  
 solve 3. part. cap. 8. a num. 1. Rodrig. tom. 1. regul.  
 quest. 39. art. 5. Decius cons. 204. incipit in causa Ca-  
 thedrali per tot. relatis a Dom. Salgad. ubi proxime  
 Scaccia de appellat. quest. 3. a num. 72. ibi: Et simili-  
 ter Canonicus qui per sententiam fuit depositus pen-  
 dente appellatione potest eligere, Et test. monitū ferre,  
 Philip. Franch. in cap. ad hac 37. de appellat. Abbas  
 cap. sapē, num. 15. verū. In quibus de appellat. Lancel-  
 lot de attent. 2. part. cap. 12. in prefat. n. 95. Philip.  
 Franch. in cap. ad hac quoniam sub num. 3. de appel-  
 lat. Scaccia de appellat. quest. 3. art. 1. a nu. 68. Bar-  
 bos. ad Concil. Trident. Sess. 13. de reformat. cap. 1.  
 num. 12. ubi citat Aldan. in compend. Canonic. resol.  
 lib. 1. tit. 4. nu. 8. vbi decisum refert in Sacra Con-  
 gatione Episcoporum, & regular. in Meliuitana 1.  
 Junij 1604. Zeuall. de cognit. viol. 2. part. quest. 74.  
 num. 27.*

76 ¶ De lo dicho se manifesta quan poca  
 seguridad tiene el afirmar el Obispo de Badajoz, que  
 despues de la sententia del Metropolitano, lleuado el  
 negocio a la Chancilleria de Valladolid, y que se de-  
 clarò, que no hazia fuerça en no otorgar, pues si la  
 materia es apelable, de derecho no puede auer tal au-  
 to, siendo cierto, que los señores Iuezes para la deter-  
 minacion de los autos de fuerça recorriessen y inda-  
 gassen la razón del derecho por si la causa es, ò no ape-  
 lable, y a esto miran las palabras de Zeuall. de cognit.  
*per viam violenti. part. 2. cap. fin. num. 6. ibi: Quia  
 respondeo, verum esse dictos iudices directè per viam  
 appellationis non posse cognoscere de iustitia, vel in-  
 iustitia cause principalis, neque de meritis ipsius  
 etiam incidenter, sed siste articulus per viam vio-  
 lentie*

*lencia agitur in casibus iusta defensionis, & protec-*  
*sionis, quia iudex exequatur suam sententiam in-*  
*iustam virtute illius clausulae appellatione remota,*  
*tunc accessorie, & in quada consequentiam necessa-*  
*riam poterit Curia Regis de meritis causa principa-*  
*lis cognoscere si aliter articulus violentia sine pra-*  
*uia cognitione non possit terminari. Lo mltimo afir-*  
*ma quae st. 14. num. 24. & in glos. 6. per tot. Dom.*  
*Salgad. de Reg. protect. part. 1. cap. 1. & 2. ubi late.*  
 Con que si los señores de la Chancilleria de Vallado-  
 lid auian de conocer de esta violencia, y para ello  
 recurrir, an secūdu ius locus esset appellationi, halla-  
 uan la causa por el hecho del Obispo, y por su natu-  
 raleza apelable, quo ad vtrumque effectum, con que  
 es cierto no pudo auer auto de que el Metropolitano  
 no hazia fuerça en no otorgar, antes lo contrario  
 es euidente, pues la causa era, y es apeable de su na-  
 turaliza.

77 ¶ Mas ay que notar en este particular,  
 que supuesto que dizen huuo auto de fuerça en la  
 Chancilleria de Valladolid, que acreditò la execu-  
 cion de las sentencias, si le huuo quedò la materia  
 mas apelable, quoad vtrumque effectum, porque co-  
 mo era posible que ante el Metropolitano se for-  
 mase el articulo de si la causa era apelable, suspen-  
 siuè, aut non, aunque el Metropolitano la denegasse,  
 no podia executar, porque la determinacion de este  
 articulo toca al juez ad quem, & interim suspendi-  
 tur iurisdicctio iudicis a quo, y asì lo declara Scaccia  
*de appellat. quae st. 11. art. 2. num. 13 ibi. Sed cognitio*  
*inter ipsas partes super iustitia, vel iniustitia appel-*  
*lationis spectat ad iudicem ad quem. Franch. in*  
*cap. 34. ad audientiam, sub num. 2. ver. In glosa,*  
*in verbo, sine causa cognitione, de appellat. & simi-*  
*liter ad eum spectat cognitio an appellatio sit legiti-*  
*ma, vel non, Contard. in l. ultim. quae st. 1. sub num.*  
*20. C. si de momentan. posses. Et iudicò ad eum spectat*  
*cognoscere an causa inserta in appellatione sit legiti-*  
*ma.*

ma. Paul. Cast. conf. 228. ad primum, sub num. 1.  
ibi. Pertinebit autem ad iudicem appellationis, lib.  
1. Contrad. in dict. l. ultim. limitat. 19. num. 28. Et  
quæst. 1. num. 17. verj. Et licet, et ad eum spectat  
pronuntiare appellationem esse, vel non esse recipien-  
dam, quia hac est pronuntiatio iuris, et iurisdictio-  
nis, et ideo non spectat ad alium iudicem, quam ad  
iudicem appellationis.

78 ¶ La causa justa, ò injusta que don Pe-  
dro Fernandez Pretel deuia representar al Metro-  
politano, y al juez de la Rota, es, ser imputado de vio-  
lacione clausuræ Monialium, por esta se introduxo  
a conocer el Metropolitano de la calidad de la ape-  
lacion, con ella le admitiò el juez de la Rota, y sen-  
tenciò la causa, con que por falta de jurisdiccion en el  
Metropolitano, todo lo que proueyò, no admitien-  
do la apelacion, fue nulo, y atentado, pues no le toca-  
ua el conocimiento del articulo, ex Dom. Salgado  
de Reg. protection. 1. part. cap. 2. num. 186.

79 ¶ Menos obsta la fuerça con que for-  
cadamente quieren tener segura la execucion de la  
sentencia del Obispo, y Metropolitano, tomando  
por escudo el auto que dizen huuo en la Chancille-  
ria de Valladolid, pues este no diò validacion a los  
autos y sentencias Ecclesiasticas, con que queda res-  
pondido a la respuesta del Obispo, que dice, èl exe-  
cutò su sentencia, y la del Metropolitano, porque se  
declarò no hazia este fuerça, cuyas palabras quedan  
referidas num. 56, a donde haze el auto de fuerça  
tercera sentencia; si huuiera visto al señor Salgado  
de Reg. protection. 1. part. cap. 2. a num. 181. no hi-  
ziera esta alegaciò por lo escrupuloso que en si es; a  
que alude lo que refiere Spartiano in Seuero, y Ter-  
tuliano lib. de fuga in persecussione, in princip. tra-  
tando de vn Obispo de quien ciertos juezes seglares  
dezian tocarle el conocimiento de la causa, las pala-  
braston: *Quid enim iniquius quam verè Des An-  
tistes nocentissimorum more traherè.* No tiene mas

virtud

virtud la respuesta, y palabras de el Obispo de Badajoz, que las de Tertuliano, y porque la autoridad de las Chancillerias nos enseña a conocer estas materias de fuerça, y su peligro no refiero en exclusion de las palabras de el Obispo algunos de los muchos Autores que las reprueuan.



ARTICVLVS SECVNDVS.



80 ¶ Asegurar por no legal la execucion que el Obispo de Badajoz hizo privando a don Pedro Fernandez Pretel de sus Prebendas es la defensa de este articulo, y mas quando tan acelerada se ha experimentado, y manifiestan los autos, *sunt Dignitates mortales censi quidem, sed certi vendices generis humani*, a esta imitacion deuia obrar el Obispo de Badajoz dixo Seneca *lib. 10. controuers. in princip.* y mas quando en el 2. de ira, cap. 23. conoce que la dilacion en estas materias es mas grata, que no la execucion, quando por ella no se quita el poder castigar, y la execucion hecha reuocari non potest, *Et poena delata aexigi, non potest exacta reuocari*, y de Agosto en el *lib. 1. de clementia*, dize la moderacion, refiriendo Aeneo Roberto *lib. 1. rerum iudicat. cap. 4.* de Carlo Magno la constitucion *lib. 7. cap. 186.* *Laudandi sunt, qui criminum inquisitiones, & delictorum vindictas longa patientia exercent.* Et ibi: *Vetus ista sanctio Religionem Magistratus a temeraria, & praecipiti damnatione, & executione reuocet.* Mucho abona esto Amianno Marcelino *lib. 21.* hablando de el Emperador Constantino: *Desinere cogere hominem, ut existimo, scirem, sed nondum aperte convictum, & condemnatum.* Mejor lo recomendò el Sagrado Concilio Tridentino *Sess. 14. cap. 1. de reformat.* a los Prelados la mansedumbre, blandura, y maduro consejo con que se deuen executar las sentencias criminales: *Sin autem ob dilicta grauitatem virga opus fuerit, tunc eam mansuetudine*

*denet rigor, cum misericordia iudicium, cum lenitate  
Seueritas adhibenda est.*

81 ¶ Si don Pedro Fernandez Pretel fue  
Reo deste delito, aunque estuuiera convicto, no esta-  
ua toda via legitimamente condenado, pues no auia  
mas de dos sentencias, y que estuuiesse *fontem*, lo acre-  
dita de la Rota de la sentencia, pues le dió por libre,  
con que la execucion de las sentencias del Obispo, y  
Metropolitano no fue juridica por la calidad del ne-  
gocio, que no deniega apelacion por la forma, y esta-  
do de la causa, por no auer mas de dos sentencias, y  
por que no es este deliro de aquellos en que *secundū  
iūs ipso iure* incurrat pena.

82 ¶ Para que estas sentencias se deuies-  
sen executar, sin valerme de las distinciones que ha-  
zen los DD. recurriendo solo a las reglas ordinarias,  
no hallo alguna que abone, ni acredite esta execu-  
cion, porque este delito no excluye la apelacion, co-  
mo dexamos prouado, y aunque *in l. vlt. C. de rap-  
tu virgin.* se deniegue la apelacion, ibi: *Quibus si  
appellare voluerint nullam damus licentiam secun-  
dum antiquam Constantiniana legis desinissionem*, pro-  
cede in raptu, como del mismo consta, ibi: *Raptores  
virginum*, y contra legos, porque para el Eclesiasti-  
co, deprehenso en semejante deliro, tiene pena esta-  
tuyda por derecho Canonico, *de qua in cap. si quis  
Episcopus, & inc. si qua Monachorum* 27. *quest.*  
1. Bernard. Diaz *ad pract.* vbi Salced. verbo, *depona-  
tur*, Baiard. *ad Clarum §. fornicatio, num. 18.* De-  
cian. *in tract. criminal. lib. 6. cap. 20. num. 6.* Farin-  
*in prax. quest. 146. num. 26.* D. Couarr. *ita de cla-  
rante in Clem. si furiosus, part. 2. in princip. num.  
9. vers. Sed in raptu, ad fin.* Menoch. *de arbit. cas.  
360. a num. 57. & 389. a num. 24.* a donde solo  
de la pena se haze mencion.

83 ¶ Con que si el Obispo, y Metropolita-  
no para la execucion de sus sentencias se valieron  
de esta regla, no es adaptable a nuestro caso, pues si el  
delito

delito fue cierto no huuo robo, ni fuerza.

84 ¶ Si en los decretos Pontificios que dexamos citados se mandara, que los fautores deste delito, ipso facto, aut ipso iure, incurrieran en las penas estatuydas, adhuc, era intempesliua la execucion, porque esta clausula, ipso iure, no quita de que para executarse las penas no precedan sentencias, y conocimiento pleno en todas instancias, para lo qual es de notar, que el decreto Canonico referido, no ordena, ni mandan tal, pues solo hablo por la palabra, deponatur, como dexamos aduertido en la primera parte.

85 ¶ Item quia, aunque huuiera tal clausula, y que obrara los efectos, latae sententiae, como nota Tiraq. in l. si unquam, verbo, reuertatur, nu. 142. C. de reuocand. donat. Rebus. in pract. Benef. 3. part. Rob. de modis amittendi Beneficia, num. 3. Monet. de distribut. quotid. quast. 3. part. 3. quast. 7. num. 36. Franc. de Leon in Thesaur. Fori Eccles. 1. part. cap. 15. num. 31. § 4. part. cap. 2. nu. 178. a num. 1. adhuc, es necessaria sentencia declaratoria, por la qual se declare auer lugar la pena en la forma que el derecho dispone, porque esta clausula, ipso iure, no obra, abque facto hominis: Sed declaratoria sententia requiritur etiam in penis ipso iure incursis per cap. cum secundum de hereticis in 6. Et non requiritur quod iudex per sententiam puniat, sed satis est, quod pronunciet delictum commissum pena autem sequitur a iure, Bart. in l. eius qui delatorem, ad fin. princip. ff. de iur. fisci, pro quo vide Ioann. Andream in cap. 1. de homicidio in 6. quem refert, ibi: Domin. in §. fin. Vbi dicit, quod ita debent intelligi omnia iura Canonica, & civilia, que dicunt ipso iure, vel ipso facto aliquem puniri confiscatione honorum, vel quacumque alia pena, de Felia. son las palabras referidas in cap. Rodolphus, nu. 35. de rescript. adonde haze juyzio de todas aquellas que induzen disposicion executiua, como la de ipso iure;

iure, y en todas se uolue lo referido.

86 ¶ Simanch. *de Cathol. inst.* tit. 9. num. 173. 187. & 126. Franc. Beccius *cons.* 57. sub nu. 115. Molin. *de iust. & iur.* tom. 1. *disput.* 95. col. 11. *vers.* *Dubium verò est*, Menoch. *cons.* 99. num. 168. & *cons.* 185. num. 7. & *cons.* 301. num. 20. & *de arbitr. casu* 416. num. 63. Menoch. *vsufrequent. cap.* 7. num. 3. & 14. Surd. *decis.* 247. num. 2. Fr. Emanuel Rodrig. *tom.* 2. *regul. quest.* 83. *art.* 1. Tiraquell. *in l. si unquam*, verbo, *reuertatur*, nu. 400. C. *de renouand. donat.* Capicius *decis.* 112. num. 2. Pereg. *de iure fisci*, lib. 4. tit. 5. num. 8. & seqq. Cald. Pereyr. *de resolut. emphiteutic. cap.* 17. nu. 25. & 29. Forens. lib. 1. *quest.* 23. num. 49. & *cons.* 2. num. 24. Riccius *in collect. decis. part.* 2. *collect.* 303. Surd. *de aliment.* tit. 9. *quest.* 25. num. 73. Barbof. *in collect. ad cap.* 1. *de homicid. in 6.* num. 16. & *in cap. cum secundum de heretic. eod. lib.* tienen lo mismo.

87 ¶ A esto aluden vnas palabras de Quintilian. *declamat.* 311. *Nocentem an innocentem quis sit ipse iudex hoc non faciunt, sed se ex animi sui sententia declarare profitentur*, declara solo el juez auer lugar la pena por el delito cometido, con que es necesaria sentencia declaratoria que a los Reos los declare por perpetradores de los delitos, y incurfos en las penas, y antes executarlas serà faltar a toda razon.

88 ¶ Siguese ajustar, supuesto que es necesaria sentencia declaratoria en los casos, con que ipso iure irrogatur poena, como demas de los referidos notan los DD. *in l. 1. C. de curatore furiosi*, reconocer, si esta sentencia ha de ser vna, ò quantas, para que aya lugar la pena que por derecho se incurre, y el señor Salgad. *de Reg. protect.* 3. *part. cap.* 7. num. 3. tratando deste particular, dize las palabras siguientes: *Secundo quia licet ab ipsa poena a iure imposta, non sit licita appellatio a sententia declarato-*



ria aliquem incidisse in illam licita est quoad vtrū.  
 que effectum demolutuum, & suspensuum, plures  
 quos congerit Nauarr. in cap. cum contingat 15.  
 causa nullitatis, fol. mibi 151. plurimos Bernard.  
 Diaz regul. 675. & exacte per Gratian. regul. 35.  
 per tot. vbi de latrone, & in regul. 171. Gutierr. conf.  
 10. num. 16. plures per Bobadill. lib. 3. Polit. cap.  
 8. num. 276. Ego pariter, & in nostro caso vbi ab  
 ista sententia declaratoria Beneficium vacasse po-  
 tuit appellacioni à possessore emissa, ut legitima dese-  
 rendam videtur, Panormitan. conf. 100. 1. part. nu.  
 4. Felin. in cap. cum non ab homine, de iudic. num.  
 16. Roman. singul. 213. glos. singularis, in cap. cu-  
 pientes, §. quod super de elect. lib. 6.

89 ¶ Si esta doctrina viera el Obispo de  
 Badajoz, escierto no exeurara la sentencia, ni a las  
 letras compulsoriales respondiera, que huuo auto en  
 Valladolid de que el Metropolitano no hazia fuerça,  
 contentandose con dezirlo, sin mostrar instru-  
 mento, ni razon cierta por donde constasse de tal  
 auto.

90 ¶ Cuydoso he discurrido desta re-  
 pueftala causa, que mirada a todas luzes se reconoce  
 incierta, pues ni en el titulo que de la Prebenda se  
 despachò a don Diego de Arguello ( auiedo hecho  
 relacion de las dos sentencias el Obispo ) no la haze  
 del auto de fuerça, si intentado este remedio por don  
 Diego Prel el pleyto fue a la Chancilleria de Valla-  
 dolid, escierto no pudo auer auto en que se declara-  
 se que en no otorgar no hazia fuerça el Metropoli-  
 tano, pues la causa era apelable, y si el Obispo para  
 dar la Prebenda la autoriza con las dos sentencias,  
 que mayor autoridad que motiuar el titulo con el  
 auto de fuerça; en fin mi corto juyzio no lo alcança;  
 ello fue error el proueer la Prebenda, no menor no  
 aguardar el fin de la causa; mas querer para con el  
 juez Rotense bautizar su modo de obrar con el se-  
 guro afilo de la autoridad de la Chancilleria, no cabe

esto en buena razon, y quando a las letras compulso-  
riales diò la respuesta, bueno era con ella testimonio  
del auto de fuerça, nada huuo, oyga V. S. a S. Aguf-  
tin *in epistola ad Marcellum*, las palabras con que  
acreditò mi malicia, y respondo a la certeza de no  
auer auido tal auto de fuerça.

91 ¶ *Nimis peruerse se ipsum amat qui,  
& alios vult errare, ut error suum lateat quando  
est melius, & ut ilius ubi ipse errauit alij non errent  
quorum admonitio errare careat? Querer de mi er-  
ror hazer a otros complices, doblado error es; y a  
otro proposito casi lo mismo refiere Farin. *quest. 81.  
in pract. num. 280. ibi: Eo praertim, quia plures  
vidi multos sub spe impunitatis confessos falsum di-  
xisse de se, & de alijs credentes enim se confitendo li-  
beros non advertunt, nec curvant contra se, & alios  
non certa dicere.**

92 ¶ Empeñar, señor, Tribunal tan gran-  
de por acreditar su proceder con el juez Rotente, (spe-  
cies sacrilegij est, como a otro proposito refiere  
Marta *in tract. Tribunal. vrbis, cap. 3. num. 12.*  
a tanta ponderaciõ juzgo señor pensaria con esta su-  
posicion de auto euadirse del decreto de la Santidad  
de Alexandro Tercero, habito in Concilio Latera-  
nense transumptiue, *in cap. priore 31. de appellat. no  
observada de derecho la razon, despreciando la ape-  
lacion in contemptum superioris, passando el juez a  
execucion, si la causa es criminal, no solo el superior  
reforma lo grauoso de la sentencia, si tambien llama  
al juez, a quo, con los autos, y le castiga, quia defer-  
re comptensit, Contarel. *in l. vlt. C. si de moment.  
possess. quest. 19. num. 3. vers. Tempunetur, Scac-  
cia de appellat. quest. 13. num. 101. Augustin. Bar-  
bos. in collect. ad dict. cap. num. 2. Quia deberet  
appellationi deferre ob reuerentiam superioris ne dis,  
ubi certum est appellationem ipsam fore probabilem,  
sed etiam ubi dubitatur an sit probabilis, y por escu-  
sarse de ser llamado deuia afirmar huuo auto de fuer-  
ça, no constando de tal. Otro**

93 ¶ Otro axioma hallo señor decretado en el *cap. consuluit 14. de appellat.* de que en los delictos notorios las sentencias de los ordinarios, *precta appellatione suspensua executioni mandentur.* Marant. *de ordin. iudic. part. 3. part. 8. princ. v. quest. 2. num. 125.* Lancelot. *de attentat. 2. part. cap. 12. limit. 9. à num. 1.* Scaccia *de sedition. lib. 1. cap. 97. num. 119.* *Et de appellat. quest. 17. limit. 4. à num. 1.* D. Salgad. *plura de Reg. protect. part. 3. cap. 14. à num. 54.* Clarus *in pract. quest. 94. vers. Soles.* Guid. Papa *in tract. de appellat. quest. 120. col. 4. vers. Sed ad veritas.* Manfredus *de attent. lib. 2. cons. 71.* Capra *in tract. de notorio. memb. 4. num. 95.* *Et seqq.* bien podría ser que esta regla obligasse al Obispo de Babajoz a executar estas sentencias.

94 ¶ Mas la respuesta es facil, si la causa quando en su Tribunal pendia no fue notoria, mal lo pudo ser determinada por el Metropolitano, porque a estar convicto, y confesso don Pedro Fernandez Pretel (que era necesario, vt *negotium dicere tur notorium*) no le absolviera el juez de la Rota, con que por necessaria consequencia no auia notoriedad en la causa.

95 ¶ Tambien noto, que lo notorio no se prueua, ex D. Salgad. *de Reg. protect. 3. part. cap. 14. num. 48.* *ibi: Et licet notorium non sit probandum est, tamen allegandum, quia et si notorium releuat ab honore probandi, non tamen releuat ab honore proponendi, ubi plures errat,* como si fuesse quis deprehensus in delicto, y assi dizen los DD. *quod in notorio probationis appellatio audiri debet, & operari effectus suspensiuos,* Lancelot. *de attentat. 2. part. cap. 12. limit. 9. princ. nu. 12. vers. Quinto, Rota diuers. part. 1. decis. 100.* Farin. *quest. 101. num. 16.* *Et 131.* Batbol. *in collect. ad cap. consuluit 14. de appellat. num. 7.* Niclus *in concordant. glossar. concordant. 6. fallent. 2. sub num. 18.*

96 ¶ Mas advierte el señor Salgad. *dict. loco,*

loco, num. 50. de que el juez no pronuncie sentencia definitiva. Sed ipsum notorium sententia sit postulans executionem tamen si Rens neget notorium debet iudex pronuntiare, & ferre interlocutoriam sententiã, quod est notorium aliter namque ad condẽnationem minime procedere poterit, nisi seruato iuris ordine, & formato iudicio, ita post Abb. Cardinal. Grammat. & Gandin. quos allegat concludit Foller. in pract. criminal. verbo, idem quod est notorius delinquens, num. 14. Decian. cons. 483. num. 27. Co-warr. in pract. criminal. in tract. de appellat. §. secundus erit casus, à num. 11. Bosius in tit. qua modo procedatur in crimine notorio, num. 14. Mascard. de probat. concl. 1101. à princ. Ferretus, cons. 31. nu. 5. lib. 1. Clarus quest. 9. vers. Plus dicunt, Hieronym. Laureatus decis. Auenoniens. 15. num. 11. nada desto se halla preuenido por el Obispo, y Metropolitano, con que segun sentir de todos los referidos no se pudo executar ninguna de las sentencias.

97 ¶ Tambien noto lo que varias vezes dexo repetido en este papel, que ignoro, en que juyzio cabe auer pronunciado el Obispo de Badajoz sentencia definitiva en este pleyto, y admitido la apelacion al Metropolitano, y executar su sentencia, sin estar la causa definida definitiuamente, de que noto dos singularidades.

98 ¶ La primera, que el Obispo no pudo executar la sentencia suya hasta la causa ser determinada, segun derecho, teniendo admitido la apelacion, aunque en este caso por derecho estuuiera prohibida (que no està, ni se hallarã decreto, ni Canon que lo mande) porq̃ hasta el fin de ella, manus iudicis erant legatae, y por no causar mucho (quando lo repetido desta materia a ser, ò no ser cierta no puede dexar de causar dolor) se vea a Farin. quest. 101. nu. 106. ibi: *Sub limiti secundo, & etiam generaliter, ut in omnibus casibus in quibus de iure prohibita est appellatio, licet iudex non teneatur deferre appellatiõni, si tamen*

tamen voluerit deferre non prohibetur, & postquam detulit iuris et ligatae manus in tantum, quod non potest amplius sententiam exequi cum per delationem appellationis abdicauerit a se omnem iurisdictionem, secundum Barr. in l. constitutiones, num. 3. in fin. vers. Quæro quid si is, ff. de appellat. ubi etiam Angel. num. 3. Immol. num. 1. vers. Et adde secundum, Angel. Immol. col. fin. in fin. vers. Et idem iudex, Salicet. in l. additos, n. 3. in fin. C. de appellat. Franc. in cap. Romana, §. sin autem, num. 5. vers. Quando tamen iudex a quo, de appellat. in 6. Roman. in l. Pantonus, §. rei praduleonis, num. 1. in fin. vers. Et posito pro constanti, ff. de acquirend. hereditat. vbi loquitur in crimine laesa Magestatis, August. ad Angel. de malef. verbo, presente, dicto Cato num. 21. ad medium, vers. Et de materia, ubi dicit, quod hoc fuit originale, Bald. in l. 1. C. de conf. ff. Carrerius in pract. tract. de appellat. §. ultimus casus, num. 2. Follerius in pract. criminal. 1. part. 2. part. verbo, et si confitebuntur, nu. 66. vers. Item procedunt, Gomez tom. 3. variar. cap. 13. a num. 32. lo mismo tienen Barbof. in vot. decisivos, lib. 2. voto 31. per tot. tom. 1. Lancelot. de attent. 2. part. cap. 12. limit. 1. nu. 70. Scaccia de iudic. lib. 1. cap. 97. num. 123. Thomas Sanch. conf. moral. lib. 3. cap. ult. dub. 15. Rodrig. de ann. redditib. lib. 1. q. 4. est. 17. num. 68. el señor Salgad. de Reg. p. atect. 3. part. cap. 18 per tot. sigue esta opinion, y afirma auer lugar auto de fuerça, aunque la causa de su naturaleza no sea apelable, quando el juez vna vez admitió la apelacion, y que así no pudo executar, con que se conoce, que la execucion del Obispo fue muy intempestiua, y contra toda razon de derecho.

99 ¶ La segunda causa es, que dado caso que dos sentencias pudieran hazer cosa juzgada, en este caso (contra el sentir de Zcuall. *commun. contra commun. quest. 611. num. 1.*) no consta de los autos que razon tuuiesse el Obispo de Badajoz para execu-

tar su sentencia, ni que ante el se presentasse con despacho legal del Metropolitano.

100 ¶ Porque si executò la sentencia por dezir, que el Metropolitano confirmò la que el auia dado, no consta que se le despachasse orden alguna para executar, siendo como es necessario, y se dispone por muchas leyes del Reyno, l. 9. tit. 16. lib. 3. *ordinam.* ibi: *Si el juez del alcada fallare que el juez inferior juzgò bien, confirme su juzgò, y remita a las partes al Alcaide que bien juzgò.* Las mesmas palabras se hallan en l. 6. y 7. tit. 17. lib. 4. *Recopilat.* de que confirmada la sentencia de el Ordinario, el juez de la apelacion remita al inferior para que execute, como largamente disputa Gutierrez lib. 1. *practicar. quest.* 97. *per totam*, Zeuall. *dict. quest.* 6. 17. Maranta *de ordin. iudic. part.* 6. in 3. *act. princip. num.* 6. Vincent. de Franch. *decis.* 335. Flamin. Carthar. *decis.* 10. Misinger. *cenfur.* 4. *observat.* 94. Roland. à Valle *conf.* 37. *num.* 1. lib. 1. Cald. Pereyr. *question. Forens.* lib. 1. *quest.* 8. *num.* 1. *ad fin.* Farinac. *quest.* 34. *num.* 113. Gratian. *Forens.* cap. 798. à *num.* 22. Azcued. in l. 6. tit. 17. lib. 4. *Recopilat.* *num.* 4. que confirmada la sentencia, se despache a el juez apelado para que execute.

101 ¶ No consta de los autos, ni respuesta del Obispo, que queda referida, que el juez Metropolitano executasse su sentencia, tocandole. *Audient. si quis litigant. C. Episcopal. Audient.* ibi: *Et si inuenerit recte factum, etiam presentiam suam propriam hoc confirmet, et executioni propria tradat, que iudicat a suis: l. aditos, l. precipimus, §. in his. C. de appellat.* y es opinion de los citados numero precedente, ni despachasse letras al Obispo para que lo hiziera, requisito necessario para ello, y teniendo obligacion a verificar esta circunstancia, de que en virtud de letras del Metropolitano auia executado, por quanto por la apelacion que el mismo admitió no podia innouer, quia per talem appellationem extinctus

tinétus erat effectus suæ sententiæ, *ex l. furti, §. sed et si furti, ff. de damno infecto*, vbi Paulus num. 5. Barbof. in l. diuortio, §. si vir, num. 52. ff. solut. matrim. Zeuall. dict. quæst. 617. num. 4. no consta de los autos, ni si quiera de la respuesta que dió a las letras compulsoriales, con que el Obispo se contentó con auer pronunciado, y tener que proueer, que a buen seguro que si los autos de la causa principal llegaran a esta Corte no fuera dificultoso ajustar que antes de determinada la causa por el Metropolitano ya la Prebenda estaua proueyda, y es facil de ver por lo atropellado de la prouision, no hallarse fecha de la sentencia del Metropolitano, ni del auto de fuerza que dize huuo, y sobre todo testimonio de la posesion de la Prebenda dado ve ynte y seys dias antes de tomarla don Diego de Arguello, como queda dicho num. 8. de este alegato. Con que ( señor ) se conoce quan atentada, y fuera de razon se halla la execució de el Obispo de Badajoz en materia tan apelable como es la presente, y que a no serlo, solo la anticipacion, ó defeo de executarla la dexara sospechosa: *Rem nullam esse magni discriminis consilys tam inimicam, quam celeritatem celerem penitentiã, sed eandem seram, atque inutilem sequi cum præcipit a raptum concilia, neque reuocari, nec in integrum restitui possit*, aconsejaua Democrito *Æ Tolorum Prætori Stegum Liuius lib. 31. referido por Aneo Roberto rerum iudicat. lib. 1. cap. 4.*

### ARTICVLVS TERTIVS.

102. La sentencia que en la Rota se pronunció por Yñigo Caraciolo, que por sus letras se mandó executar, es la disputa de este articulo, quando en su Tribunal, vistos del Metropolitano, y Obispo de Badajoz los autos, y sentencias, las reuoca, y manda restituyr a don Pedro Fernandez Pretel en sus Prebendas, no obstante la prouision de ellas, fecha

cha en don Diego de Arguello por el Obispo de Badajoz, que citado, y llamado para que con su Procurador a la Curia Romana acudiera a la defensa de la causa, no lo hizo, la qual en su rebeldia, y de los demas fue seguida, y determinada en la forma que la narratiua de las letras citadas à num. 13. lo declaran.

103 ¶ Y que sentenciada la causa a pedimiento de don Pedro Fernandez Pretel, por auto a parte de sus Prebendas, se le mandò restituyr a la posesion, remotto ab illa, el dicho dō Diego de Arguello es constante. A esta restitucion llamò S. Thomas acto de iusticia, ibi: *Est actus iustitie commutatiua, quia nihil aliud videtur esse, quam aliquem statueri in possessionem rei suae.* Esta restitucion de sus Prebendas litigò en la Rota don Pedro Fernandez Pretel reconociendose sin causa despojado.

104 ¶ Lo primero, porque poseyendo con justo titulo las Prebendas referidas, por el Obispo de Badajoz, fue despojado, pues, antes de la causa estar fenecida, como arriba queda ajustado, proveyò en ellas a don Diego de Arguello, cite obrar por el juez no se librò de que el derecho le llamasse despojo, y lo cautelasse con el mismo remedio con que asegura y restituye a aquellos que con mano violenta despojan a los poseedores, y asi lo afirma el Pontifice *in cap. conquirente 7. de restitut. spoliatorum, cap. ex insinuatione de procurat.* Roland. à Valle *conf. 6. num. 12. lib. 2. Gozadin. conf. 93. num. 16. vers. Ad quartum.* Mantica *decis. 29. num. 3. Et decis. 44. num. 1. Rota apud Farinac. decis. 135. nu. 11. part. 1. in recent. Et 139. num. 2. Et 365. num. 3. Gratian. decis. 110. num. 9. Marc. Antonin. lib. 1. resolut. 56. num. 8. Et resolut. vltim. casu 72. Lancelot. de attentat. part. 1. cap. 2. num. 1. Azcued. in l. 2. num. 25. tit. 13. lib. 4. Recopilat. Honded. *conf. 82. num. 13. lib. 1. Menoch. recuperand. remed. 8. num. 20. Et conf. 301. num. 45. Et 48.**



105 ¶ Y se corre con titulo de atentado este proceder del Obispo, que es el mas proprio nombre, quando denegata est appellatio, se deve purgar ante todas cosas, restituyendo al despojado la Prebenda, y sus frutos, como se nota *in cap. si iustus* 73. *de appellat.* Rota *decis.* 2. *altas* 113. *de re iudicat. in nouis,* & *decis.* 28. *altas* 517. *cod. tit.* Bald. *in cap. conquirente, de restit. spoliator.* Ripp. *in l. naturaliter, §. nihil commun. num. 3. ff. de acquirend. possess.* Tiraq. *de utroque retract.* tit. 2. §. 4. *glos.* 6. *num.* 23. plures Lancelot. *de attent.* 2. *part. cap.* 29. *num.* 78. 85. 176. & 191. Dom. Salgad. *de Reg. protect.* 4. *part. cap.* 14. *á nu.* 156. Con que hallandose don Pedro Fernandez Pretel despojado por la execucion del Obispo de Badajoz, oy en virtud de las letras despachadas, cuya execucion paso en su primer estado este negocio por lo obrado por don Garcia Guerrero, juez Apostolico, no esta sujeto al remedio de la apelacion suspensiva que podria intentar don Diego de Arguello, y auto de fuerza en no otorgar este juez.

106 ¶ En los negocios de justicia no los justifica, ni desvanece la calidad del nombre con que el estilo los llama, porque considerados los efectos por ellos se acredita el fin, y execucion del negocio, *non decet ex nominis significatione de moribus iudicare,* dixo Demostenes, y Strabon *Sermon.* 67. *Acosta de factis scientia, inspect.* 17. *num.* 1. Menoch. *conf.* 1. *num.* 264. Abb. *conf.* 166. *lib.* 1. Neuzan. *conf.* 76. *num.* 53. y aunque las letras despachadas para la reintegracion de don Pedro Fernandez Pretel no vengán tituladas con titulo de atentado, con todo en este caso ha de obrar el mismo efecto, considerado, que de dos formas se consigue ante el superior el atentado, ò pidiendo per modum expeditionis, formando de ello articulo separado de la causa principal, para que como *prejudicialiter quam causa principalis terminetur,* se difina, ò

se pide juntamente con la causa principal, como lo advierte Barbof. *in cap. fin. de appellas. num. 40.* Lancellor. *de assent. 3. part. cap. 21. num. 1.* Et seqq. Mandol. *in tract. de commiss. in num. 14.* formula *commissio. assent. verbo, attentata, Et innovata, Vestrius in pract. Roman. liv. 8. cap. 4. num. 12.* ibi: *Ad revocationem attentatorum dupli. 1. via agere possumus una videlicet directa petitionis, Et ordinarij iudicij simul cum causa principalis qua expectato euentu causa principalis Beneficio iustitia possunt per sententiam in causa principali revocari, altera extra ordinem per officium iudicis mercenarium eius officium implorantes, qua magis properantes petimus attentata in primis, Et ante omnia revocari, Et per hanc viam pendens causa attentatorum operatur effectum suspensivum, ut interim sileat causa principalis, cap. non solum, de appellas. in 6. vbi DD. Gratianus in Addit. ad Vestrium num. 39. Afflict. decif. 351. Cardinal. in cap. dilect. 3. de appellas. Rota divers. part. 1. decij. 329. num. 2.*

107 ¶ Este medio ordinario de dezir de mal sentenciado, y pedir reuocacion de todo, y restitucion de las Prebendas de que auia sido despojado. fue lo que don Pedro Fernandez Pretel intentò, con que no es de essencia la falta de nombre de atestado, para que las letras executoriales se executen appellatione remota.

108 ¶ La sentencia de la Rota pronunciada reuoca todo lo fecho por el Obispo, y Metropolitano, como de la Bula consta (y aqui de passo noto, que aunque huiera auto de fuerça en la Chancilleria de Valladolid, ya pararon sus efectos, por quanto no obran cosa alguna despues que el superior toma el conocimiento de la causa, doctrina es esta del señor Salgad. *de Reg. protect. 2. part. cap. 2. num. 121.* ibi: *Quia Tribunalis decretum non est sententia, qua faciat instantiam, sed est actus que.*

*quadam extraiudicialis extraiudicialiter actum, quod quidem nunquam transsit in rem iudicatam, sed interim est statum, donec superior de causa cognoscens aliud censeat.* a donde refiere a muchos, con que cessará del Obispo la defenta con el auto de fuerça, porque aunque fuera cierto no podia executar su sentencia, ni la del Metropolitano, como dexamos fundado art. 2.)

109 ¶ Y afsimilmo consta, que ella pronunciada a pedimiento de don Pedro Fernandez Pretel, se pidió se despacharan letras para ser reintegrado en la possession de sus Prebendas, y por auto a parte se manda así con insercion de la sentencia absolutoria.

110 ¶ Si esta ha de ser executada es la cótroverfia, y contradicion de don Diego de Arguello, intruso Prebendado en virtud de la prouision del Obispo.

111 ¶ Dos cosas determinò el juez de la Rota. La primera, declarar por sentencia por nullo, y atentado todo lo fecho, y executado por el Obispo de Badajoz, y Metropolitano, mandando, que todo se pusiera en el estado que estaua al tiempo, y quando se començò a proceder contra don Pedro Fernandez Pretel, y que a todo fuesse restituydo, mantenido, y amparado, echando de sus Prebendas qualquiera que las possyera. La segunda, fue absolver a don Pedro Fernandez Pretel, y executar la sentencia, por ser absolutoria.

112 ¶ Aqui noto que ay vn genero de sentencias, las quales de su naturaleza son exequibles, y son las absolutorias, y estas en qualquiera estado en que el pleyto estuuiere se han de executar, con que si la sentencia de la Rota, reuocando las del inferior, absolvió a don Pedro Fernandez Pretel, como esta reduce el negocio al primer estado que tenia tempore cōtestationis, es exequible, con que las letras despachadas traen justificacion bastante,

por

por ser esta execucion de derecho.

113 ¶ El Señor Salgado acredita esta resolución de Reg. proteſt. 4. part. cap. 1. a num. 98. ibi: *Vnum tamen elegans notandum est in hac materia, quod absolutionis sententia non indiget executorialibus, ut eleganter aduertit Andreas Gail. practicab. obseruat. lib. 1. obseruat. 113. Ioann. Garcia de nobilitat. qlos. 8. §. 1. num. 6. Reddentes rationem cum absolutionis sententia, statim secum absolutionem, & executionem trahit absque aliquo nouo facto iudicis, quia se ipsum exequitur, nihilque ex ea sit tradendum, nihil enim prestat, nec addit, nec adimit, & sic nullo facto hominis eget, quia nulla eget traditione, nulla cautione, nulla particula, sed ita remanet sicut erat tempore litis motæ. Con que si al tiempo que contra don Pedro Pretel se fulminò este pleyto estaua poseyendo sus Prebendas, oy que llega a hallarse con sententia absolutoria, en virtud desta ha de ser restituendo aquel tiempo, & reintegrado en su posesion, pues absque iure fue despojado.*

114 ¶ Garcia en el lugar citado num. 9. (auiendo antes con varias autoridades seguido la opinion que con ella funda el Señor Salgado) dize así, ibi: *Non facit dominum Reum absolutum in cuius fauorem lata est, quod sensu idem Bart. non obscure, in l. si quis rem, ff. eod. Sed relinquunt Reum in statu antiquo, ita ut nihil aderat, nec adimat sibi de iure suo quod habebat tempore litis motæ. Et ibi: Sed remanere Reum in eo statu in quo erat tēpore litis motæ.*

115 ¶ Reconozco se podrá replicar de que estos lugares se deuen entender de la sententia primera del Ordinario que absolvió, mas no quando huuo sententia condemnatoria, porque entonces necessita el Reo de tener tres conformes absolutorias para que pueda ser reintegrado.

116 ¶ La satisfacion no es dificultosa si se

se acuerde con cuydado a vna doctrina de Gall. vbi supra referida por el señor Salgado, dict. loco nu. fin. de que los juézes con advertencia legal quando ay sentencia absolutoria no despañan letras executoriales, y que por juézes doctos de la Camara Apostolica las vío denegar y porquó como el Rey ha de ser mantenido en el estado que se halló al tiempo, y principio del pleyto no necessita de executoriales, porquó nunca se considera despojado de aquel primer estado, con que si fuera la primera sentencia la de que hablan los Doctores citados, no dixeran que los juézes de la Rota, que son de apelaciones denegauan las executoriales, demas que de las palabras de los mismos DD. se evidencia, que de vno, y otro son como se figuen.

117 ¶ Gail. dict. obseruat. 113. num. 18. ibi: *Postremo obseruandum, quod absolutoria sententia non habet opus executorialibus, illa enim statim secum liberationem, & executionem trahit absque aliquo nouo facto iudicis, qui a se ipsam exequitur cum absolutus exceptione rei iudicatae tuus sit totus sit.* ff. de except. rei iudicat. l. ino. c. in cap. cum nostris, num. 3. ver. Et ex his, de concess. Præbend. glos. in cap. Pastoralis, in verbo, cum executionem, de appellat. DD. ibidem Angel. in repetit. l. talle. pactum, num. 17. ff. de pact. Natta conf. 524. num. 25. lib. 3. incipit causa, D. Hæctoris, Bart. in l. metum, §. sed quod Prætor, num. 2. ff. de rei iudicat. Zaŕius pulchre ibidem num. 7. per text. ibi. in l. 1. §. si debitori, ff. ut in possess. legator. Quem ad hoc singulariter inducit Zaŕius, quod ab eruditis iudicibus diligenter obseruandum est, nam imperiti iudices in distictõ executoriales potents victors decernunt, & memini hac ratione victors executoriales in Camara denegatas fuisse. Luego si erat in Camara esta denegacion, la sentencia de que hablan es de la sentencia apelada, que absolviendo reuocò la del inferior.

118 ¶ El señor Salgado, ibi: *Quod ab  
rudstis iudicibus, ita deligenter obseruandum est  
sententiam imparis iudices indistincte executoria-  
les petenti victori decernūt seque memisse hac ra-  
tione (habla de Gail.) executoriales in Camara de-  
negatos fuisse, quod quidem ex identitate rationis  
obseruandum est. Et intelligendum in quolibet ac-  
tu, Et sententia negatiua, qua secum executionem  
trahit. Luego siendo la sentencia de la Rota abso-  
lutoria, y negatiua, respectu fiscalium, como trae  
configo insita la execucion, las executoriales des-  
pachadas deuen conger absque suspensione appella-  
tionis.*

119 ¶ Mas pondero lo libre que deue ser  
esta execucion con las palabras que el señor Salga-  
do cierra el discurso, afirmando que ha visto obser-  
uar lo contrario en quanto al despacho de las letras  
executoriales, porque aunque la sentencia sea ab-  
solutoria, y negatiua, se despacha, no para que se exe-  
cuten, si no para que el absuelto, *exceptione defen-  
datur*, excepcion supone possession en este caso,  
con que a esta ha de ser restituydo el absuelto, ibi:  
*Contrarium solet ubique practicari, ut his casibus  
supradictis executoriales relaxentur victori peten-  
ti, non ad effectum exequendi, sed inuis sui, Et ex-  
ceptionis conseruandi causa, ac probandi.* Esto es  
lo que contienen las letras que despachò Yñigo Ca-  
reçolo, con que don Pedro Fernandez Pretel en  
virtud de ellas solo atiende a la possession que tenia  
para que ella ser defendido.

120 ¶ Siguen esta opinion demas de los  
referidos Alexand. *conf. 94. num. 4. incipit in cau-  
sa, Et libro vertente, lib. 2. Castrenf. conf. 85. in  
causa mota, in fin. Et conf. 22. col. 3. vers. Idem in  
ca. lib. 2. Barr. in l. miles, §. qui iudicati. ff. de re  
iudicati. Tusch, l. l. ter. S. concl. 118. per totam.*

121 ¶ La segunda qualidad, ò determi-  
nacion de la Rota, que advertimos num. 111. es,  
que

que pronunciada la sentencia por auto a parte se manda executar, y así se hizo don Garcia Guerrero, que con las letras fue requerido, corre con presupuesto verdadero de que la sentencia del Obispo fue apelable con la del Metropolitano, y que no huvo auto de fuerça, y que a uerlo no pudo el juez secular hazer exequible la sentencia del juez Eclesiastico, pues quando se pronuncia, y declara que no haze fuerça en no otorgar, y se le remite la causa para que proceda en ella, y haga justicia, es solo para ouiar, o la malicia del litigante que apela contra ius, o se correr la aflicción del moleestado por que no se le admite, y así lo diseurre el señor Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. a num. 199.* fundado en las palabras de nuestra l. 36. tit. 5. lib. 2. *Recop. ibi: Y si por el dicho proceso pareciere la dicha apeltador no ser iusta, y legitimamente interpuesta, remitir luego el tal proceso al juez Eclesiastico para que el tal proceda, y haga justicia, porque la palabra, haga justicia, no haze exequible lo que segun derecho no lo es, ni por el juez secular preferida, pone al juez Eclesiastico en obligacion de que pueda executar, porque fuera mittere falcem in iurisdictionem alienam, como lo declara Zuall. *de cognit. per viam violent. 1. part. gl. 17. a num. 29. Et quest. fin. a num. 6.* si solo advierte se haga justicia per modum Concilij, y no de precepto, por el riesgo de la censura.*

122 ¶ Con este presupuesto, y que don Pedro Fernandez Pretel fue mandado restituyr por el despojo fecho por el Obispo de Badajoz, siendo cierto, quod iudex, tambien despoja, como queda dicho num. 104. legitimamente procedió don Garcia Guerrero, juez de las letras referidas, en executar lo en ellas contenido, como se le mandata.

123 ¶ Lo primero, porque siendo mereo executado no le toco, ni tocava mas que restituyr a don Pedro Fernandez Pretel, y poner en execu-

cion

cion las letras, como por ellas se ordena, ubi: *Prædictum D. Petrus Fernandez Pretel sine illius legitimum Procuratorem in eius Canonatus, & Cantoria ipsius possessorem Sancta Ecclesia. Paucis, nisi aliorum Beneficiorum per eundem don Petrum possessorem, in ta dictas sententias contra eundem istas possessionem regalem, actualem, ac corporalem pacifice, & quies manu teneatis, & quietas, apud sit reintegratis.* Dom. Salgad. de Reg. Pract. 4. part. cap. 5. num. 41. 45. & 79.

124 124 ¶ Advierto el cuydado de las palabras de la Bula, que no dice, dareys la posescion, si no si, o pusierit reintegratis, por que como era la sentencia absolutoria, segun dexamos dicho, no estava de iure priuado don Pedro Fernandez Pretel, si no de hecho, y assi en las letras se manda, que siendo necesario sea reintegrado, y a esto miran las palabras del señor Salgado, citadas num. 117. de que no era necesario despachar letras executoriales a favor del absuelto, porque nunca dexò de ser poseedor con los demas que alli citò, y solo dize se despachen para que sirvan de titulo, *non ad effectum exequendi, sed iuris sui. & exceptionis conservandi causa, & comprobandi.* Con que siendo solo para mantener, amparar, y defender a don Pedro Fernandez Pretel en sus Prebendas, esta defenfa, y amparo para obrar efecto necessita de su jeto, y conta sobre que cayesse, y verificasse, y assi se halla el juez sin facultad de poder conocer de cosa alguna, mas que de executar, y defender vn mero hecho, que es la diferencia que ay del mero executor al mixto, segun Bald. *conf. 36. in fin. lib. 4. & conf. 98. vcl. Secundo casu, lib. 3. notantur in cap. fin. de offic. del. g. et, ubi Bart. D. Salgad. de Reg. protect. 4. part. cap. 3. a num. 11. ubi plures, que por ser esta materia tan conocida, no canso con referir sus distinciones, ni mas Autores, y constar de la Bula aver se cometido el mero hecho, y no otra cosa.*



¶ Y por acreditar mas la falta de jurisdiccion contenciosa en este juez, passa la Bula a ordenar a q̄ sea mantenido, y amparado dō Pedro Fernandez Pretel: *Sic mantentur, & quatenus opus sit reintegratum conseruetur, & defendatur, & conseruari, & defendi faciatis curetis, & mādētis illicitosque detentores, & occupatores praefacti Canoniciatus expellatis*, y expela qualquiera illicito detentador, y ocupador de la Prebenda, y que lo sea don Diego de Arguello, patet ex sequentibus.

126 ¶ Primò, porque dō Diego de Arguello no tiene titulo, ni causa para mostrarle contraditor en este negocio, y no teniendo la calidad de legitimo contraditor, est illicitus detentator, consta por el testimonio presentado por el en estos autos, el qual està dado por el Notario que se hallò a la posesion, y dizela tomò de la Prebēda en 5 de Março de 1664. y la fecha es de nueue de Febrero de dicho año, con que veynte y seys dias antes de tomar la posesion el Notario dà testimonio de ella, como lo dexamos advertido en este papel, num. 7. & 8. con que no deue ser admitido, vt contraditor, por el vicio del instrumento, Dom. Paz de tenet. 1. part. cap. 2. à num. 31. adonde cita à Capicio decis. 55. num. 8. assentando por verdadero, que aunque en los juyzios sumarios de interim nō curatur de instrumentis, nec impugatur eius fides, con todo lo limita, his verbis: *Impugnari non debent, nisi ex euidenti falsitate, & cap. 7. num. 24. Masuerius in pract. tit. de possessor. num. 25. Dom. Couarr. pract. cap. 17. à num. 5. Puteus decis. 501. à num. 1.* y siendo visible la falsedad del titulo que presenta, nō puede ser contraditor legitimo.

127 ¶ En ocurrencia de prouisiones Apostolicas disputa la materia Loter. *de re Benef. lib. 2. cap. 20. à num. 216.* y relucive, que en la paridad de titulos el que le tuuiere dere stuolo no será contraditor, y siempre tenido por detentador injusto, citando à Zucard. *in l. ultim. num. 346. vers.*

Secundo est advertendum, C. de edict. Divi Adr. Tolland. Mantie. decis. 71. num. 7 y la razon la dà, his verbis: *Quia possidens titulo vitioso non est legitimo contraditor, l. communi dividundus, § inter latrones, ff. commun. dividund. Oldrad. conf. 1. col. 2. Cranet. conf. 104. num. 14. Peregrin. conf. 24. num. 3. lib. 4. Bart. Castrenf. & Alexand. in l. filiam, ff. ad Trebellian. vbi Decius num. 48. Menoch. adispiscend. remed. 4. num. 3. Roland. à Valle conf. 74. a num. 14. lib. 1.*

128

¶ Argel. de legitimo contradict. quest. 15. art. 5. à num. 71. trae el caso mas individual de dos pretendientes, vno proueydo por el Ordinario (en caso que pudo) cõ possession actual, otro por la Camara Apostolica, este pidió la possession, resuelve, que el proueydo por el Ordinario no es legitimo contraditor, antes si iniustus possessor, & quod debet à possessione expelli, *quia auctoritas tituli ex gratia nobilior est, quam titulus ordinarij*, y esta opinion sigue por mas legura en el nu. 118. a donde refiere varias decisiones de la Rota, y Autores que afirma este sentir, con que concurriendo el vicio del instrumento la azelerada prouision del Obispo (como abaxo fundare) cõ el privilegio, y autoridad de la sentencia de la Rota, no es parte D. Pedro de Arguello para oponerse a este pleyto, ni para interponer apelacion alguna de la possession dada a don Pedro Fernandez Pretel, pues no puede ser contraditor.

Diego

129

¶ El segundo vicio con que se halla don Diego de Arguello en este litigio, vt non sit habendus, por legitimo cõtraditor, es la prouision de su Obispo, la qual dicitur en la forma siguiente. Lo primero, no estando la Prebenda vacante, no la pudo dar: *Quia occupans Beneficij possessionem non vacantem dicitur intrusus, & iniustus possessor siquidem Beneficium alteri de facto, & iniuste ablatum possidens dicitur intrusus, cap. tan-*

1A

ta de excessib. Pralat. Prapost. in cap. propter. .n  
 fin. dist. 19. Rebus. in addit. ad regul. Cancellar.  
 regul. 29. vers. Quartoque Beneficium, at intru-  
 sas non potest esse legitimus contradictor, quia dicitur  
 nullum ius habere, cap. cum iam dudum de  
 Prabend. Rebus. in addit. ad Reg. Cancellar. reg.  
 29. vers. Fallit in duobus casibus, & ideo eius pos-  
 sessio tanquam iniusta omni caret iuris effecta, Ro-  
 ta decif. 17. de restit. spoliat. in antiq. Paleot. decif.  
 119. & fuit dictum in una Senten. Canonizatus  
 13. May 1588. coram Bualo, Argel. de legitim.  
 contradict. quast. 15. art. 5. num. 77. & seq. cuyas  
 son las palabras referidas.

130 ¶ Que la Prebenda no estuuiesse va-  
 ca, ni que el Obispo la pudieffe proueer, patet, por-  
 que don Pedro Fernandez Pretel no quedò priua-  
 do por el delito de que fue acusado de su Prebenda,  
 solo porque lo cometió, y era necessario cosa juz-  
 gada contra el que no ay, como de xamos prouado!

131 ¶ Item quia, la senten- cia de priua-  
 cion de Beneficio, ò Prebenda es apelable, quoad  
 vtrumque effectum, como notamos desde el nu.  
 72. y siendolo no se puede proueer, nisi terminata  
 definitiue causa, con tres sentencias conformes.

132 ¶ Item, segun la regla de la Chanci-  
 lleria, es constante, que los meses reservados son  
 Enero, Febrero, Abril, Mayo, Julio, Agosto, Otub-  
 re, y Nouiembre. y tocan a la Camara Apostolica  
 para proueer lo que en ellos vacare, Gonçal. in reg.  
 8. Cancellar. in diuision. regul. à nu. 9. & in proem.  
 §. 1. num. 51. Puteus decif. 492. per tot. lib. 2. &  
 decif. 215. lib. 1. Loter. de re Benef. lib. 2. quast. 37.  
 & seqq. qui omnes plures, & plura, no auiendo al-  
 ternauius, porque auierendola el Ordinario deue pro-  
 uuar el guardarle, aliàs corre la prouision de los me-  
 ses reservados que son los referidos.

133 ¶ La prouision fecha por el Obispo  
 de Badajoz (tal qual es) en don Diego de Arguello  
 fue

fue en cinco de Febrero de 1664. este mes toca al Pontifice, segun la regla octaua de la Cancellariæ, y Autores referidos, con que no pudo el proouer la Prebenda que no tocava a su mes, segun la regla de reservatis, que es el estilo con que hablan los Doctores.

134 ¶ Mas se desvanecela contradicion de don Diego Arguello, considerando lo que nota el señor Salgad. *de Reg. protest. 4. part. cap. 5. nu. 25.* de que siempre es executor mero aquel a quien se comete la execucion de cosa cierta in specie, como es, vna Prebenda, ò casa, que en este caso no puede auer contraditor legitimo, si possessor fuit citatus, ni el juez deue admitir la apelacion (salvo en caso que execute en casa, ò Prebenda diferente de la que se le manda, que entonces ratione excessus, se admitiera) con que si don Garcia Guerrero dà la posesion de la Prebenda que era de don Pedro Fernandez Pretel, vana erit contradictio, & appellatio, y mas siendo citado don Diego de Arguello, las palabras son las siguientes.

135 ¶ *Aut enim sententia, & eius executoriales continent præstandam certam, & determinatam rem, & speciem, ita quod speciei sit facienda traditio, & executio, ut domus vinea vestis, & similiter, & tunc executor compellere debet ipsam condemnatum ad tradendam rem ipsam in qua condemnatus fuit, quia ad id præcise tenetur, adeò quod executor ipso renuente tradere eum à possessione deijcere, etiam vi, & manu militari potest, & eandem possessionem tradere, & restituere victori pro quo lata fuit sententia, qua quis obligat præcise ad factum traditionis, nec solvendo inter se liberatur damnatus, la Prebenda se manda restituyr, quocumque detentatore expulsò, desta dà la posesion el juez para defenderle, en ella don Diego de Arguello fue citado, y llamado, y condenado; luego ni su contradicion, ni apelacion podrán*  
sus.

suspender la posesion dada.

136 ¶ Si compareciera en Roma, es cierto que la excepcion con que auia de defender su derecho era el titulo que oy ha presentado ante este juez executor, no fue no defendido la causa ( aunque allà se disputò , y alegò qual era el titulo de su prouision intempestiua ) y consta de la Bula , no es dudable que la excepcion que dexò de yr a oponer, y se hallò en los autos, quando llamado no le aprouechara, alegada ante el executor , prout in simili notat Petr. Surd. *conf. 405. à num. 15.* con otros que refiere el señor Salgad. *de Reg. protect. 4. part. cap. 3. à n. 4.* Y en el num. 15. afirma no auer lugar la fuerça, à non admisione appellationis, aut executor sit merus, aut mixtus, ibi: *Et hinc est, quod neuter executor* ( habla de mero, y mixto executor en lo especial de que tratamos ) *à quo appellationis emissis ab eo negat delationem vni facit quoniam vulgare est, ut ab executore non sit licita, nisi modum excedat,* hablando en el caso de que tratamos.

137 ¶ Y en el num. 24. da la razon de que el executor, no es el que graua quando executada, si no el que lo manda, ibi: *Tu ex rationibus, quae à DD. reddi solent propter quas ab executore non appellatur quarum potissimum attendenda, illa est, quia si grauamen adest iudex eiusque sententia, illud inferunt qui eam tulit non verò l. qui eam effectus tradidit, quisque iudicis mandatum fideliter exequitur, ita considerat Crauet. *conf. 273. nobilis domine, col. 2. num. 10. Rebus. in tract. de appellat. art. 7. glos. 2. num. 15. verò. Quintus, tom. 3. Scaccia eod. tract. quest. 7. limit. 10. Ergo quem admodum denegatur appellatio ab ipso iudice, et sententia transacta in rem iudicatam, debet merito denegari ab eius executore cum in hoc cesset grauamen.**

138

¶ A mas ponderacion de la hecha

o

nos

nos llama este lugar con las vltimas palabras, hazie-  
do argumento de que la apelacion no tenga lugar,  
coram executore, quando no la tiene coram supe-  
riore à quo littera emanata fuere, y supuesto que  
dexamos fundado que la sentencia de la Rota, de  
que tratamos, es exequible de su naturaleza, y no  
admite apelacion, ni suplicacion, y que por esso se  
ha mandado executar, como alli se deniega, aqui  
ha de correr la misma razon; ibi: *Quemadmodum  
denegatur appellatio ab ipso iudice.* Et ibi: *Mers-  
ito denegari ab eius executore.* Pues se sabia título cõ  
que poseia, y que no tenia que alegar, y por venci-  
da la causa de su justicia, no es oy parte para opo-  
nerse a este título.

139 ¶ Demas de lo que dexamos fun-  
dado, en que la sentencia de la Rota se deue execu-  
tar, porque fue nulo, y atentado todo lo obrado  
por el Obispo de Badajoz, apretando mas la mate-  
ria hallo poco fundamento en la pretension de don  
Diego de Arguello, de que la sentencia de la Rota  
por sola no deuia executar, por ser necessario tres,  
segun derecho, y el alega.

140 ¶ No repito el ser sentencia absolu-  
toria, como dexamos fundado, passo al estilo de la  
Curia Romana, suponiendo que en ella qualquiera  
sentencia absolutoria es exequible, quando es en  
materia criminal, porque vna sola haze cosa juzga-  
da de iure ordinario, y requiriendo parte no se ad-  
mite apelacion, ni el Fisco la puede interponer, cõ  
que el auer mandado Yñigo Caraciolo reintegrar  
a don Pedro Fernandez Pretel en sus Prebendas,  
aunque no fuera por los defectos que dexamos fun-  
dado, solo este estilo baxa, y la sentencia exequi-  
tur appellatione remota.

141 ¶ Y assi se afirma, que gobernado Fa-  
bio Mirto, Arçobispo de Nazarea, in Prouincia  
Marchia Anconitana, quisieron que el Fiscal de su  
Tri-

Tribunal apelara de vna sentençia criminal, en que el Reo auia sido absuelto, porque la parte que acusaua no auia continuado el juyzio, y que respõdiõ: *Ego nolo esse lano Auditorum, & Ficalis*, como lo refiere Ioseph Ludou. *decis. Lucens. 1. num. 43.* ibi. *Quia possunt esse concordēs Fiscus cum alijs officialibus, & cum eis participare de sportulis, quæ essent tacta concessiones in præiudicium partium, & iustitiæ.* Et ibi: *Ac etiam nec sub clipeo iustitiæ, & Camaræ oprimantur subditi.* Poco se fia de los Fiscales en aquellos Tribunales, pues mas se caute-la el preuenir su modo de proceder, que no el casti-gar los delitos (siendo causa publica, y aquella vti-lidad particular vaticinio deuidõ ter de Laerc. *lib. 1. cap. 9.* descriuiendo del juyzio el modo de proce-der, ibi: *Forum esse locum mutuis hominum frau-dibus, ac rapinis destinatum notans moris litiganti-um per fas nefasque lucra venantium.*)

142 ¶ Ni por fer dada contra contuma-cẽ, porque este se excluye de apelar, segun Scaccia *de appellat. quasi. 17. limit. 3. num. 1.* *Re ta decis. 16. alias 364. in nou. de dol. & contum. a num. 1.* Capicius *decis. 139. num. 2.* Decius *cons. 34. num. 1.* *Rebut in tract. de appellat. art. 7. glos. 2. nu. 7.* como lo fue don Diego de Arguello, que citado, y llamado no compareciõ, y asì dize Scaccia *dict. lo-co num. 17.* que la contumacia del que llamado no comparece, es mayor que la de aquel que omitiõ el seguir el pleyto, ibi: *Vt verus contumax in non veniendo, non possit appellare, secus si sit verus con-tumax in non agendo, quia is potest appellare, ut in iudic. rat. actionum referunt, & sequitur Franch. in cap. 64. Nicolao in fin. num. 23. de appellat. Alexand. in l. 11. properandum. §. sin autẽ Reus, sub num. 21. concl. 10. de iudic.* en todo peçõ don Diego de Arguello en este caso, si con esto nos cõ-tenta-

tentaramos para excluyrle de la apelacion de que pretende valerle.

143 ¶ Ni por lo vulgar de ser materia de reintegracion de posesion, como es notorio de derecho, y nota Scaccia *dict. loco, limit. 6. memb. 5. num. 3.* Menoch. *reimend. remed. 3. quest. 104. num. 843.*

144 ¶ Si solo porque en virtud de Bula de Pio IV. promulgada anno 1562. entre las constituciones, y decretos que en ella ay, es vno del tenor siguiente (aprouando lo que dexamos tocado num. 141. deste alegato) la Bula incipit inter multiplices, entre las compiladas por Cherubin. deste Pontifice, *tom. 2. fol. mibi 57. v. 17. Minus etiam admittas appellationem sicut ab absolutoria lata pro Reo iusta laudabilem consuetudinem hactenus in Curia seruatum*, lo mismo consta de otra Bula del mismo Pontifice, incipit cū ab ipso, dada anno 1563. v. 51. con que la causa de auer Yñigo Caracolo mandado despachar letras para reintegrar a don Pedro Fernandez Pretel en sus Prebendas, fue, porque la sentencia que auia pronunciado no era apelable, *propter defectum partis*, y el Fiscal no lo era para seguir el pleyto.

145 ¶ Que esta practica estè en vso, y sea legal, y corriente en la Rota, la testifican Ciriaco *controu. tom. 1. controu. 131. à num. 1.* a donde refiere à Guazin, *de defension. Reorum, defension. 36. cap. 14. nu. 2.* Farin. *in prax. crim. quest. 101. num. 32.* Rota *antiq. decis. 306.* Innoc. *in cap. cum clamor, de testib. Gramatic. decis. 14. num. 2. in fin.* Anton. Gabriel *tom. 3. cum opin. tit. de criminalib. conclus. 14. num. 5.* Joseph Ludou. *dict. decis. 1. à num. 41.* vbi de communi vsu, & consuetudine testatur Maceratenf. *lib. 3. resolut. 41. num. 2. vers. Quo verò ad Fiscum, Franch. part. 1. decis. 148. nu. 1. Et part. 2. decis. 467. nu. 6.* Capicius *decis. 144. Et decis.*



6<sup>o</sup> decis. 37. num. fin. Francisc. Viuius lib. 2. decis. 378. num. 5. in fin. 6<sup>o</sup> num. 8.

146 ¶ Entre los referidos siento lo mismo Scaccia de appellat. qu. est. 17. limit. 49. num. 1. ibi: *Limita, ut non procedat in sententia absolutoria lata pro Reo, quia ab ea in. ta laudabilem con. me tu dinem hactenus in Curiam seruatam nõ ad. mittitur appellatio sicut, ex dispositione Bulla 74. Pij IV. reformatio Tribunalis Auditoris Came. ra, vest. Minus etiam, fol. 755. prout aduertit Fa. rin. qu. est. crim. 191. num. 32. Et quod sicut non appellat a sententia absolutoria pena corporis. afflec. tiua refert etiam ex dict. motu proprio Marthesa. nus de commiss. part. 2. in commissione appellation. cap. 2. sub num. 35. fol. 36.*

147 ¶ Con que si la sentencia que a su fauor obtuuo don Pedro Fernandez Pretel en la Rota no era apelable en virtud de las Bulas referidas, las executoriales despachadas por Yñigo Caraciolo traen toda autoridad de cosa juzgada, para que cõtra su execucion oy no sea oydo don Diego Arguelo, ni en caso que en la forma de la execucion excediera don Garcia Guerrero, nota que se ha podido descubrir del pleyto.

148 ¶ De lo dicho con facilidad corre el discurso a pensar (y con buena razon) que si la materia, y negocio de que tratamos fue apelable, y no lo es, segun el estado presente, y queda fundado, y que por la apelaciõ el estado de las cosas se conserva en el que tenia tempore motus litis, y que oy dado que no fuera la sentencia de la Rota exequible, no seria justo que la execucion del Obispo, atentada, y de hecho tuuiesse mejor fortuna, manteniendo a D. Diego de Arguello, y despojado a dõ Pedro Fernandez Pretel, este con asistencia de derecho, autoridad de la sentencia de la Rota, y aquel intruso rebelde, reduzido a no titulo el que le diõ su Prelado, no ser possedor trienal, para que pudiera su pos.

señal n hazer alguna armonia en este litigio, vt in simili aduertit Paulus Paris, *conf.* 81. *num.* 30. *lib.* 4. Casiodor. *decis.* 9. *de causa possess.* Sarnens *in reg. de annal. quest.* 43. Loterius *de re Benef.* *lib.* 2. *quest.* 52. *per tot.* pues la Prebenda se proueyò en 5. de Febrero de 1664 y la sentencia de la Rota se començò a executar en 21. de Diciembre de 1666.

149. ¶ Menos obsta la vltima replica que por parte de D. Diego de Arguello se ha representado, entre las que dicurrió para su defenfa, con que nos empenò en este trabajo, y queda anotada en el *num.* 27. deste alegato, de que ignoro quien fuessè juez, pues viò compulsoriales de dqs, y que aora vè sentençia de otro, y que por esta ignorancia no su-  
po ante quien acudir.

150. ¶ Si mi respuesta, señor, valiera, yo dixera, que pues dos fueron los juezes que le citarò para acudir a la defenfa de la causa, que acudiendo ante vno, supiera qual era el competente, porque si acertara con el que tenia la jurisdiccion, conociera que el otro no era juez, y si encontrara con el que no conocia de la causa, en el Tribunal del otro hallara quien le oyera de su justicia, no fue al llamado, y descansa sobre su possess. on, y precepçion de frutos, juzgauasse *beatus quia in possessione*, segùn Nernizan *cos.* 6. *n.* 13. Silvan *conf.* 27. *n.* 7. *§* 10. Loter. *de re Benef.* *lib.* 2. *quest.* 45. *nu.* 3. Surd. *conf.* 338. *lib.* 3. *num.* 21. no patrocina, ni defiende el derecho al que a su misma defenfa se niega, culpaua Marco Tulio *lib.* 4. *apothemata* M. Coelio por lo remiso que era en defenderse, y facil en imputar de hereditos, con estas palabras: *M. Coelium melius obicit-icem crimina quam defendentem, bonam dextram, malam si prestant habere, quia dextera ferimus gladio sinistra clipeo defendimus*, no juzgando por buenas las defensas, pues las patrocina sinistra

manus. ¶ Estos accidentes en el retiro, ò con-

contumacia de don Diego de Arguello padece D. Pedro Fernandez Pretel, pues omitiendo acudir a Roma para que fue citado a instancia de dñi Pedro no lo hizo, y aqui adonde no puede valerle la defensa de la causa, no lo licito alega, si lo que ofende, *defensio est in am corpus, famam resque tuere, Et illa am vim repellere, sine cupiditate, sine conuictio nocenda, alteri Guisardin. in sua histor. lib. 2.* esta era la que allá, y acá deuiera hazer, no pide esta causa en los procedimientos del juez executor de las letras Apostolicas memorias de delitos passados, quando, si los huuo, la sentençia de la Rota los desvançió, y si su rebeldia le traxo al estado presente, procure para su remedio acudir a la Rota, a donde de su possessiõ ( si qua est ) si està en tiempo, sera oydo, mas rebelde, no obedeciẽdo al precepto del superior, querer que un mero executor le oyga dura res est.

152 ¶ En la Curia Romana se despacharon las dos Bulas compulsoriales por dos diuersos juezes, como queda dicho, con entrambas fue citado, y llamado don Diego de Arguello, y aunque esta forma de despacho podia correr con lo q̄ anote num. 20. con todo se deue asimismo advertir, que para ser verdadero contumaz don Diego de Arguello era necesaria bina citatio, y como esta es materia de estilo, se despacharon primeras, y segundas letras en la forma que en la Curia Romana se observa, con lasquales fue citado, y assi lo afirma Acursius in §. *si quis autem*, in verbo, *admonitas*, vbi Angel. in *Authent. de hered. Et falsid. Et in tract. de malefic. verbo, nec non ad querella*, col. 11. Afflict. decis. 264. num. 4. Ioann. Anton. de Nigris in cap. *Regn. et si frequenter*, num. 20. Coccola cautel. 110. Marfil. sing. 616. Boer. decis. 255. Capicius decis. 205. Roman. in l. *quandiu*, §. 1. ff. de *acquirend. hereditat.* y esta fue la causa mas adendada al despacho duplicado, con que cessa la variedad

riedad de juezes que alegan, pues el despachar cõ-  
pulsoriales, no irroga, ni atribuye jurisdiccion a los  
juezes de la Rota, si no el repartimiento, como lue-  
go prouare.

153 ¶ Y si eran tantos los juezes, y todos  
en Roma, y aunque fueran en diuersos lugares, pa-  
ra cumplir con el mandato, y llamamiento, a vn  
mismo tiempo diò remedio el derecho, y quando  
compareciera ante alguno, disculpa hallara en la  
falta que con el otro auia tenido.

154 ¶ En la l. 2. §. *si quis municipalis*,  
*ff. si quis euationsb.* se preuino el caso, ibi: *Sine suo*  
*dolo malo impeditus in iudicio secundum suam pro-*  
*misionem non stetit equissimum est tribui exception-*  
*em*, no consta de impedimiento en don Diego de  
Arguello, ni de comparecencia ante vno de estos jue-  
zes; luego no se escusaria de rebelde, y contumaz,  
Decius *in cap. cum parati, num. 8. de appellat.* Ia-  
son *in l. 2. §. 1. num. 3. ff. si quis causi.* Perez *in l.*  
*1. vers. Quæro nano, tit. 2. lib. 3. ordinam.* Bernard.  
Græucus *ad pract. Camer. Imperial. lib. 1. concl.*  
*51. considerat. 1.* Camill. Borell. *in summ. decis. tit.*  
*44. de estat. num. 548. & 549.* Innocent. *in dict.*  
*cap. parati, de appellat.* Guid. Papa *decis. 443. nu.*  
*2.* pues las muchas citaciones no le impedian obe-  
decer a vna, por estar en su arbitrio comparecer an-  
te el que quisiera, Tiraq. *de gen. quest. 17. opinion;*  
*2. num. 12.* ibi: *Quod si quis vocatus fuerit simul,*  
*& ad eundem diem coram diuersis iudicibus eius-*  
*dem dignitatis, & eadem sit, & equalis causa lo-*  
*cus est gratificationis coram quo malet comparere,*  
*quod & voluit, Bald. in l. 2. §. 1. ff. si quis causi.*  
*& in l. Senatus, col. 2. vbi Salices. c. qui accusare*  
*non possunt,* lo mismo ordenò la l. 2. tit. 7. part. 3.  
*ad fin.* obligando al citado a que comparezca ante  
el que tuuiere mayor jurisdiccion, y siendo juezes  
iguales se le dà eleccion, nada obseruò en este caso,  
con que es inutil el derecho que representa de la mul-  
mul-

multiplicidad de jueces, pues solo en caso de obediencia, *aquisitum est et tribus exceptionibus.*

155 ¶ Y la razon es, porque el citado, y llamado para que tenga escusa, necesario debet comparecer alegar la causa de la escusa, de suerte, que si citado vno por dos juezes iguales in iurisdictione, deue ante el que eligiere comparecer alegar la causa de defenfa, y de como por lo mismo ay llamamiento por otro juez, Franc. Viuius *decif.* 274. *nu.* 19. Cabed. *decif.* 22. *part.* 1. *num.* 7. & 8. Surd. *decif.* 26. *num.* 14. Fr. Emanuel Rodrig. *tom.* 2. *quast. regul. quast.* 62. *art.* 17. *ad fin.* & *quast.* 63. *art.* 7. *verf. Secundo infertur*, porque aliàs en lo executiuo, ò possessorio que de dicho juyzio reful-tare no serà oydo en forma alguna.

156 ¶ En terminos de possessorio contra citado que no compareció, resolviò *Speculat. in tit. de primo, & secundo decreto, §. 1. quod Reus non audiatur*, his verbis: *Decima non pœna, quia auctor mittitur in possessionem honorum rei contumacis*, al Reo mãda fe le quiten sus propios bienes, que es caso mas riguroso que el nuestro, lo mismo tiene Bart. *in l. cum proponas, num. 2. C. de bon. auib. iudic. possidend.* & *in l. si finis a, §. Iulianus, ff. de dam. infect.* *num.* 17. *vbi Alexand. num.* 32. & *in l. 1. §. fin. ff. si quis ius dicent non ob temp.* *Roman. conf.* 454. *num.* 3. *Gail. obseru.* 90. *lib.* 1. *num.* 1. & *de pace pub. cap.* 6. *num.* 8. *Abb. in cap. fin §. in alijs, num.* 31. & 32. *ut lit. non contest.* & *in cap. prout, num.* 8. & 22. *de dol.* & *contum.* & *in cap. cum uenissent, num.* 6. & 12. *de eo qui mittit in poss.* *Marian. Freccia in tract. de presentat. instrument. part.* 16. *quast.* 5. *per totam.*

157 ¶ Si el derecho, señor, al inobediente le quita sus propios bienes, y no le oye al que posee con titulo tan vicioso, como el con que se quiere defender don Diego de Arguello, intruso en Prebenda, que no es fuya, como ha de ser oydo an-

Q te

re vn juez mero exécutor, solo se le cōdena de equi-  
dad, pueda acudir al juez que despachò las letras a  
purgar su contumacia, & solvere expensas, y que  
entonces audiat, aliàs minime, *l. sancimus*, vbi  
Bald. *C. de iudic. Auth. qui semel*, vbi Bart. *notab.*  
3. *C. quomod. & quand. iudex*, Ioann. de Grasis  
*in tract. de substantialib. Procuratorij*, §. *ad ori-*  
*gendum*, num. 2. Alexand. *in l. si finita*, §. *Iulianus*,  
num. 80. & 81. ff. *de damn. infect.* Niarane. *in*  
*specul. aureo*, part. 6. in verbo, *contumacia*, num.  
13. Con que el juez mero exécutor, a no serlo, co-  
mo queda dicho, proueyò ajustadamente el día  
veynte y quatro de Diziembre, *no era juez mas*  
*que para amparar a don Pedro Fernandez Pre-*  
*tel, que era la jurisdiccion que tenia illo tempore*, y  
*que don Diego de Arguello acudiera al juez donde*  
*emanauan las letras de su comission.*

158 ¶ Porque si por ellas, demas de mán-  
darle expeler de la possession de la Prebenda a don  
Diego de Arguello, el no auia purgado la contuma-  
zia, y rebeldia que auia tenido, no era este mero exe-  
cutor juez competente para conocer de cosa algu-  
na, pues solo se le auia cometido vn mero hecho  
que auia executado, y le mandauan defender.

159 ¶ Tercero juez dize don Diego de  
Arguello huuo en esta causa, con que era difícil sa-  
ber ante qual auia de acudir, si ante los dos prime-  
ros acudiera disculpa tuuiera, si ante ninguno cō-  
parece mas se condena, sabiendo tener por cierto  
que el Tribunal de la Rota, que de doze Auditores  
se forma, ad expediendas causas, como en las Chan-  
cillerias se reparten los negocios por Salas, alla por  
turnos se dan a cada Auditor, con advertencia, que  
si el primero a quien toca la causa no puede cono-  
cer de ella, por impedido, ausente, ò muerte, sin  
nueuo repartimicnto passa al segundo, porque co-  
mo todos hazen comun Tribunal, la diuision solo  
es, para que los negocios, por ser muchos, cada Au-  
ditor

ditor determine por sí los que le tocan.

160 ¶ Con que sidon Diego de Arguello acudiera a Roma con facilidad supiera quien era de su causa juez, aunque las compulsoriales vi-niesen despachadas por otros, con que se conoce que esta representacion de multiplicidad de jue-zes mas es querer dilatar, que no defender.

161 ¶ Que la Rota se gouierna con la forma referida lo advierte Iuan Bautista Coc-cino *decis.* 439. *num.* 3. § 4. Puteo *decis.* 470. *lib.* 2. § *decis.* 340. *lib.* 3. *num.* 3. § 249. *lib.* 2. *num.* 2. *Posth. de manutenend. decis.* 24. y la 1. *num.* 5. § 6. a donde afsir. imo haze mencion de que de ordinario el juez a quien toca la causa, no despacha las executoriales, si no otro qualquiera, porque como todos hazen vn Tribunal, lo mismo es despachar los vnos, que los otros, citando afsi-mismo à Puteo *decis.* 460. *lib.* 2. § 248. *lib.* 1. Peregrin. *decis.* 156. *lib.* 2. idem *Posth. decis.* 50. *num.* 2. § *obseru.* 102. *num.* 31. vbi citat Burat. *decis.* 818. *num.* 1. § 2. vbi addit. *litter.* A Rota Burgenf. coram Cardinali Phamphilio teniore *de-cis.* 50. apud Nouarienf.

162 ¶ Supuesto lo referido, y que este juez no denegò la Audiencia a don Diego de Ar-guello, pues le diò los autos, no podrá auer auto medio, menos de que haze fuerça en no otorgar, pues la causa de su naturaleza es inapelable, y lo fuera, segun la rebeldia, y contumazia de don Die-go de Arguello, ser nullo, y atentado lo obrado por el Obispo, y Metropolitano, no auer autos por donde conste del auto de fuerça ( caso que en este negocio pudiera tener lugar para suspender la exe-cucion presente ) para que así se declare no haze fuerça, y que este Reo acuda al juez de quien ema-naron las letras, en la forma que don Garcia Guet-tero executor lo remite. Et ita speratur.

L.D. Antonio de Morales  
y Noroña.

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...

... of the ...  
... of the ...  
... of the ...