

I H S.

PORELDV QUE DE BEIAR.

En el pleyto con doña Iuana de
Mendoza, Duquesa de Be-
jar su madre.



Resuponese en el hecho, que la dicha Duquesa ha pedido en el a Real Audiencia dos execuciones contra el dicho Duque de Bejar su hijo, vna de quatro, y otra de ocho mil ducados de lo corrido de vn año de los doze mil ducados de renta, que se color de alimentos le prometio el Marques de Floresda uila en nõbre del dicho Duque, en las capitulaciones de su matrimonio. Y auendose contradicho por parte del dicho Duque, antes que se despacharã los executores, alegando algunas excepciones, y defensas, conque pretendio se le auian de denegar a la dicha Duquesa, y entrẽ ellas la nulidad que la dicha elcritura de capitulaciones padece en este particular; porque el dicho Marques de Floresda uila no tuuo poder para hazer la dicha promessia: se proueyeron autos de vista y reuista, mandando despachar los dichos executores, y que ellos en los diez dias de la ley oyessen al Duque, sobre las excepciones que tenia alegadas, y las demas que alegasse. Trabaron las execuciones: opusose el

A Duque

12. 102

Duq̃ a ellas, y alego la misma nulidad, y excepciones que al principio auia propuesto : y para en caso q̃ la dicha escritura de capitulaciones matrimoniales pudiera perjudicarle. Pido restitucion in integrum contra ella, como menor que es de veinte y cinco años, por la lesion enormissima que de ella le resulta, respecto de montar más de trescientos mil ducados las partidas a que le obligò en fauor de sus padres el dicho Marques de Floresdauila, a que se respondió largamente por parte de la dicha Duquesa, y ambos hizieron probanças en razon de sus alegaciones: y los executores pronunciaron sentencias de remate, de que apelò el Duq̃ y citò a la Duq̃sa, y ha dicho agrauios, y en ellos alega la misma nulidad, y se vale del remedio de la restitucion, para el caso que della tenga necesidad. Y porque en la petition de agrauios dize q̃ si necessario fuere se declare por ninguna la dicha escritura de capitulaciones matrimoniales, en quanto a la promesa de los dichosdoze mil ducados de alimentos. Se alega por parte de la Duq̃sa, que no tiene obligacion de responder a esto ultimo, porque es nueva demanda, sobre que no està citada la Duquesa, ni puede ser cõuenida en este tribunal. Y el Duque pretende se ha de mandar que responda derechamente, sin que aya necesidad de citarla otra vez, y las razones conque esta pretension se justifica, son.

La primera es, que auiendo en la escritura de capitulaciones matrimoniales, en que la Duquesa se funda, sumisiõ general a todas las justicias para la execucion della, y especial a esta Chancilleria, y la de Valladolid, y los señores Alcaldes de Casa y Corte de su Magestad, y los del Audiencia de la ciudad de Sevilla, eligio la Duquesa el Tribunal de esta Chancilleria, y pidio en ella execucion de la dicha escritura, y por el consiguiente se sujetò, a q̃ aqui se conozca de todas las excepciones

ciones que conforme a derecho se puede oponer contra los contratos, y escrituras en la via executiva, que en virtud dellos se intenta: por manera q̄ si las dos conque entre otras se defiende el Duque, videlicet, la nulidad que alega, y restitucion que pide son admisibles, y en razon dellas ha de ser oydo, *compertum erit frustra ducissam aliud iudicium, aliudque Tribunal desiderare.*

Y que ambas excepciones se deuan admitir, es cosa llana, porque en quanto a la nulidad la regla es, que todas las excepciones que nacen del mismo contrato, y miran a la nulidad, e inuvalidacion del, se deuen admitir en la via executiva, como expressamente lo dice la l. i. tit. 21. lib. 4. *recopi. libi: o excepcion de falsedad, o excepcion de usura,* que ambas anulan los contratos: y lo mismo obra la que el Duque opone de defeto de poder, porque no le tuuo el Marques de Floresdauila, para obligarle a los doze mil ducados de renta que su madre le pide, y el que el Duque, y su curador le dieron, fue limitado para capitular, y efectuar el matrimonio, q̄ contraxo con la Duquesa doña Ana de Mendoza su muger, y no para contratar con otra persona alguna, ni hazer promessa, o donacion a la parte contraria, ni al Duque don Alonso su marido, y todo lo que excediendo del dicho poder hizo, fue en si ninguno. *l. diligenter, ff. manda. l. eum mandati. C. eodem, l. 19. tit. 5. par. 3. Afflic. decis. 91. num. 9. Ioseph Ludouic. decis. Perus. 117. à num. 12. Menoch. conf. 72. cod. num. paria enim sunt non habere mandatum, vel habere, quod non sufficiat, l. 2. ff. de auctoritat. tut. Vantius de nullitatib. tit. de nullit. ex defect. mandat. num. 121. Stephan. Gratian. disceptat. foren. tom. 2. c. 233. n. 12. Mastrii. decis. 179. num. 9. lib. 1.*

Et regulariter, que esta excepcion de nulidad, se aya de admitir contra qualquier instrumento, si consta del, o puede sumariamete aueriguarse, vel apud

apud nos intra decem dies à l. 3. d. tit. 21. lib. 4. reco-
pil. praestitutos: tenent communiter omnes fecun-
dam Alex. in l. 4. §. condemnatum, num. 18. ff. de re
iudic. Rodri. Suar. in l. post rem in declaratione. le-
gis Regn. verſi. ſed pro evidentijs, à n. 16. Paz. in praxi
1. tom. 4. par. cap. 3. num. 2. Didacus Perez in l. 4. gl.
1. verſ. exceptio nullitatis, tit. 8. lib. 3. ordinam. colu.
1081. Parlador. lib. 2. rerum quotidian. cap. fin. 5.
par. §. 11. num. 11. Azcued. in d. l. 1. num. 91. tit. 21. lib.
4. recopil. imo, que el instrumento que padece nu-
lidad, no deue executarse, probatur in d. l. 4. §. con-
demnatum, ff. de re iudi. & comprobatur Bald. in l.
in vendentis, num. 11. C. de contrahen. emptio. ibi:
*Tertio nota, quod ubi nulla est obligatio, ibi nulla est com-
pulsio, & sic ubi contractus est, quoad obligationem inua-
lidus, non debet executioni mandari, quia omnis executio
praesupponit necessitatem:* Auiles qui plures refert in c.
praetor. c. 10. num. 61. & 62. Rebuf. 1. tom. ad leges
Galic. tit. de literis obligator. artic. 1. glos. 9. num. 4.
& 5. & artic. 2. glos. 1. à num. 34. Roderic. Suar. in d.
l. post rem iudicatam in declarat. legis Regn. q. 1.
à num. 16. cum tribus seqq. Melsia ad legem To-
let. 7. fundamento, 2. par. num. 1. Stephan. Gra-
tian. disceptat. foren. tom. 1. cap. 118. à num. 46. A-
zcued. in d. l. 1. à num. 91. tit. 21. lib. 4. recopil. ibi:
*Quarto opponi potest nullitas procedens ex sententia, vel
instrumento, quoniam ex nihilo nihil gigni potest, neque
effectus executivus produci: & in l. 2. num. 5. & 6. & in
l. final. num. 10. cod. tit. Y la l. 1. y 2. dict. tit. 21. q̄
que hizieron executables los contratos, y escritu-
ras publicas, se han de entender de las que fueren
validas, d. l. 4. §. condemnatum, cum congestis à
Bart. in l. non putavit, §. non quavis, ff. de bonor.
posseſ. contr. tabu. Bal. in l. etiam, num. 2. C. de exe-
cut. rei iudica. & in l. si absentis, num. 11. C. si cer-
tum petat. ibi: *num scias. propter statutum de istis ins-
trumentis confessionatis, sine quarentiatis, quia si non
tenet principale, non tenet confessio, neque preceptum per
tex-**

*textum singularium in l. fin. de constitut. pecun. Paul. Caf-
 trenf. in d. l. fin. num. 2. ff. de constitut. pecun. Gui-
 do Pap. singulari. 260. num. 1. Auilefus in capituli.
 prator. cap. 10. num. 61. Roderic. Suar. vbi supra
 Mefsia in responfione ad 2. par. 1. fundamenti, n.
 12. & 19. in d. l. Toleti, Ioan. Gutierrez. de iuramen.
 confirmat. 1. par. c. 1. n. 10.*

Y esto procede en tanto grado, que para dene-
 gar la execucion, o reuocarla si se viuere hecho,
 no es necesario oponer la nulidad, y excepcion q̄
 resulta del mismo instrumento, sino que el juez
 lo puede, y deue hazer de su officio, iuxta senten-
 tiam Casiodori decis. 10. num. 2. sub titul. de ref-
 cript. quem refert, & sequitur Azeued. in l. 2. n. 6.
 dict. tit. 21. lib. 4. recop. y assi està decidido por
 la l. 4. tit. 4. lib. 3. recopil. in illis verbis: *Por ende
 mandamos a los dichos Alcaldes mayores, que agora son
 o fueren en los dichos adelantamientos, que no den manda-
 mientos para executar obligaciones, sin que primero las
 ayan visto, y examinado, para q̄ por ellas conste, si cõfor-
 me a derecho las deue mandar executar o no; y por la ley
 siguiente, ibi: por no examinar, ni ser los dichos Alcal-
 des mayores, las tales obligaciones, y contratos, muchas
 vezes las mandan executar, ni la pudiendõ hazer confor-
 me a derecho, o por ser el contrato condicional, y no ser cõ-
 plida la condicion, o por no ser passado el plazo, o plazos, o
 por ser passados los diez años, o por otro semejante defeto, y
 despues dan la execucion por ninguna, &c.* Y es de no-
 tar, que con ser la prescripcion vna de las excep-
 ciones que es necesario alegarse, para que apro-
 ueche, quia non tollit actionem, nisi opponatur, l.
 obligationum, §. placet, & ibi glos. 1. & glos. ver-
 bo, non placet, ff. de action. & obligat. Guido Pap.
 q. 221. à num. 1. Boer. decis. 344. per totam, quie-
 re està ley, que el juez de officio deniegue la exe-
 cucion, si la via executiua estuuiere prescripta.

Et quod plus est, aunque aya casa juzgada, se
 puede oponer de nulidad contra ella ante el exe-

cutor, cui eius executio commissa fuit, l. si prætor in principio, & in §. Marcellus, ff. de iudicijs, Bartol. in l. à Diuo Pio, num. 9. ff. de re iudic. vbi Iaso. num. 12. *vers. videamus*, & Alexand. num. 10. Felin. in cap. de cætero, num. 3. de re iudic. & in cap. pastoralis, §. quia verò, nu. 16. de offic. & potest. iudic. de leg. Socin. Sen. conf. 83. num. 21. libr. 4. Andreas Gail lib. 1. obseruat. cap. 113. num. 8. Menoch. lib. 1. de arbit. q. 38. n. 11.

Y en quanto a la restitucion in integrum, aunque es controuertido, si se deue admitir en la execucion de sentencias, o instrumentos, lo mas cierto es, que à de admitirse ex l. 1. & ibi glos. verbo, *postulata*, & communiter omnes, C. in integrum restitut. postula. nihil noui fiat. Bart. in l. defendente num. 3. ff. de autorit. tut. Ias. in d. l. 4. §. condemnatum, num. 26. ff. de re iudic. Auend. de exequend. mand. 2. par. cap. 30. num. 8. *vers. supra dicta*, Couarr. in pract. cap. 25. nom. 7. Paz in praxi, 1. tom. 4. par. cap. 3. num. 9. Ioan. Gutier. libr. 1. pract. q. 134. per totam, Rodri. Suar. in d. l. post rem iudicatam, in declarat. legis Regn. *vers. sed pro euidencia*, nu. 44. Didac. Perez in l. 5. glos. fi. *vers. vtrum autem*, tit. 8. lib. 3. ordin. colum. 1111. Parlador. d. lib. 2. rerum quotidian. cap. fin. 5. par. §. 11. num. 53. Azeued. in d. l. 1. num. 174. & 175. tit. 21. lib. 4. recopit. Villalobos in A. Erario communium, litera E. num. 258. Mastril. qui plurimos recenset decis. 30. n. 1. p. 1. & decis. 110. n. 1. cum alijs seqq. par. 2.

La segunda razon conque se justifica la pretension del Duque, es, que respecto de tener pagados los maravedis porq̃ ha sido executado, se ha ofrecido a probar lo que en su peticion de agravios alega, reduciendo a via ordinaria este pleyto, lo qual le es licito, porque la via somaria, y executiua q̃ el derecho, y leyes destos Reynos han introducido en fauor de los acreedores, dura hasta que este paga-

4

pagados de sus deudas, y en estandolo puede el deudor seguir su apelacion en la forma q̄ mas viene que conuiene, o haziendo determinar la causa de los mismos autos, ita quod summario finiatur, prout incepit, vel ordinariæ cum nobis, atque plenariis probationibus adinstar iudicij ordinarij, vt adnotant Couarru. in pract. cap. 23. num. 9. *vers. tertium exemplum*, Parlad. rerum quotidian. lib. 2. cap. fin. 5. pax. §. 15. num. 3. Y siendo los principales remedios, y excepciones de que el Duque se vale, la nulidad, y restitucion in integrum de que oy se trata, llana cosa es, que lo que cerca della se determinar en este iuyzio, hara cosa juzgada para otra qualquiera, assi executiuo, como ordinario que se quiera intentar despues sobre lo mismo, nam et si regulariter sententia lata in iudicio summario, & executiuo, non pariat exceptionem rei iudicatæ, quin possit iterum de eadem re ordinariæ agi. l. à Diuo Pio, §. si super rebus, ff. de re iudicata, l. si quis à liberis, §. meminisse, ff. de liberis agnoscendis, se limita aquella regla todas las vezes que en el pleyto sumario se conoce plenamente de las excepciones, y lo demas que en el se deduce. Barto. in l. 1. à num. 4. C. de ordine cognition. & in l. quod in diem, §. 1. & ibi etiam Areti. ff. de compensatio. Bal. in l. si iudex, num. 3. *vers. sed queritur*, ff. de ijs qui sunt sui, vel alien. iuris, vbi ait. quod si in primo iudicio sumario plene fuit probatum, obstat exceptio rei iudicatæ, quia plenaria cognitio, nõ attenditur p̄enes ordinem iudicij, sed p̄enes qualitatem probationis, Abb. conf. 50. num. 2. & 3. lib. 1. Decius omnino videndus conf. 96. num. 1. & seqq. Alexan. in dict. l. à Diuo Pio, §. si super rebus, nu. Ioseph. à Sese in tract. de inhibitionibus, cap. 2. §. 3. conclus. 1. num. 14. ibi: *Superior camera resolutio non videtur, ita simpliciter accipienda, siquidem illa vera est, & procedit quando in iudicio sumario non fuit plene cognitum de re de qua agitur, sed sumaria tantum, secus autem quando*

quando plenarie cognitum fuit, quia tunc sententia lata in iudicio summaris preiudicat plenario, & ordinario, &c. & n. 34. v. v. et si superiora, ibi: superiora respectu actoris succumbentis, vel transientis in & de executio ad ordinarium, v. p. a. sunt, sed respectu rei, qui succubuit in exceptione proposita contra instrumentum executivum, siue illam proponat, coram iudice executente, siue coram iustitia Aragonia per viam iuris firma, est maior difficultas, et si exceptio opponatur, coram iudice executente, tunc facilis ex superioribus resultat responsio, ut si sumaria fuerit cognitum, & pronunciatum possit iterum in iudicium principaliter, adque ordinarie tractari, si vero in iudicio executivo fuerit cognitum plenarie de exceptione contra instrumentum apposita, & sententia contra exceptionem lata non poterit, amplius in iudicium deduci via ordinaria, &c.

Quod adeo verum est, ut procedat etiam quando super aliquo iure incidenter per viam exceptionis, aut per modum causæ proposito plene cognitum fuit, sicut super ipso principali, quia tunc sententia lata super incidenti, parit exceptionem rei iudicatæ, ac si principaliter de illo actum fuisset, ut ex Bart. Abb. Deci. Anton. de Butri. & Inno. cent. tradit Ioseph. à Sese, vbi supra, n. 15.

Esto sciendum, quando las excepciones, y derechos que se deduzen consisten en probanças de testigos, tunc enim recto iure plene probationes exiguntur, ut res iudicata perpetuo obstat, vel proficit, pero quando no consisten en dichos de testigos, sino en el mismo contrato, y escritura en que se funda el actor, para cobrar alguna deuda, o renta, & sunt tales respiciunt radicem, & nullitatem, aut validitatem eiusdem instrumenti (ut hic) y sin embargo dellas fue el reo condenado, y obtinuo, y fue dado por libre, talis sententia efficit rem iudicatam, quoad futuras præstationes: De manera q̄ si el actor fue vencido, no las puede pedir mas, nec reus si succubuit easdem exceptiones iterum refrenare, ut eleganter animadvertis, his in terminis

Rippa

5

Rippa in l. ita stipulatus r 15. num. 93. ff. de verb. obligation. ibi: *Sed quid si creditor egerit solum pro primo anno, & obtinuerit, an si postea agat pro annis sequentibus sibi possit opponi aliqua exceptio, qua poterat sibi opponi, etiam contra debitum primi anni decissio huius dibtationis pender, an una sit stipulatio, an plures si una sit, pro omnibus annis nulla agenti obstat exceptio, qui sententia lata super una parte, sine qua alia pars deberi non potest, parit plenum praiudicium super toto, l. egi in secundo responso, ff. de exceptio. rei iudic. & ideo si esset lata sententia absolutoria, agenti pro sequentibus annis obstat exceptio rei iudicata, secundum Aretin. hic, qui allegat in simili textu in l. si ex falsis, C. de transact. sed tu allega meliorem in l. si peciero, ff. de except. rei iudicata, &c. Quam resolutionem sequuntur referendo se ad Ripam loco supra citato, Simon de Prætis de interpretatione vltimar. voluntat. lib. 5. dubitatione 3. nu. 97. Stephan. Gratian. disceptat. foren. tom. 1. cap. 115. n. 39.*

Destas doctrinas resulta, que el pedir el Duque en su peticion de agrauios, que si necessario es se declare por ninguna la dicha escritura de capitulaciones matrimoniales en quanto a la promessa de los doze mil ducados, sobre que es este pleyto, no contiene nueua demanda, ni diferente accion, o excepcion de la que al principio, y ante los executores opuso. Y que es lo mismo auer dicho, que se auian de denegar a la Duquesa las execuciones que pidio, o reuocarse despues de hechas, por q̄ la dicha escritura de capitulaciones es ninguna, por la razon que queda ponderada, y quando alguna fuera, le compete al Duque la restitucion q̄ tiene pedida, que dezir, que si necesario fuere, se declare por ninguna: porque si en el primero caso las execuciones, y sentencias de remate se reuocan, y al Duque se le manda restituyr lo que se le ha lleuado respeto de las dichas excepciones, virtualmente quedara determinado, que la dicha

escritura padece la nulidad que el Duque opone, o rescindida respecto de la restitucion : y sera lo mismo que si expressamente se declarara por ninguna; quia taciti, & expressi, idem est iudicium, l. cum quid, ff. si certum petat. & sententia quamuis sit extricti iuris, & regulariter tantum inferat, quantum eius verba sonant, tamen iudicatum, dicitur ne dum, quod expressim sententia legitur: verumetiam quod in ea supponitur, vel subauditur, & quod iuris dispositione, & præsumptione necessario iudicatum intelligitur Rotta Genuen. decif. 103. num. 2. Magonius decif. 3. Rottæ Floren. num. 7. 19. & 20. & consequenter, no ay sobre que cayga el emplaçamiêto que por parte de la Duquesa se pide, pues està citada para las apelaciones del Duque, y lo que por ellas pretende; en que està implicito lo que la parte contraria tiene por nueva demanda, sobre que por dos vezes se ha litigado, vna antes, y otra despues de auerse despachado los executores; y la Duquesa enterada de todo, y sus abogados, agentes, y procuradores instruydos en su defensa, vndè neuter eorum cerciorari debet, nam cuacti cerciorati sunt, regula eum qui 31. de reg. iur. in 6. c. si duobus de appellat. eum similibu ..

La tercera razon es, que lo que el Duque pide quatenus exoptat instrumentum nullum declarari, si necessitas postulet; es consecutiuo, y concerniente a la causa principal de que se trata, y a no se conocer de todo en ella, seria diuidir la continencia, que es lo que la Duquesa pretende: por que el pedir nuevo emplaçamiento, es para declinar con intento de que se remita el conocimiento de la nulidad, y restitucion al Iuez Eclesiastico, como lo dá a entender en su petition, y esto para hazer vn pleyto inmortal, y dar ocasion, a q̄ sobre vna misma cosa pueda auer contrarias sentencias, a que resiste el derecho, l. nulli cum similibus,

6
libus, C. de iudicijs, l. 1. & 2. ff. de quibus rebus ad eū
dem iudicem eatur, l. vbi ceptum, ff. de iudicijs, cū
latè traditis à Parlador. dict. lib. 2. rerum quotidiana.
cap. 9. per totum. Y quien esto le aconseja a la Du
quesa, digno es de reprehension, pues en substan
cia es huyr de la luz, y deste Tribunal, donde ella
vino a pedir justicia contra el Duque, y no que
rerla contra sí, aduersus titulum, ff. quod quisque
iuris, y causar vn rodeo, y dilacion para todos, col
tosa, y para la conciencia no segura.

La quarta razon es, porque el Duque no pide
simple, y absolutamente, que la dicha escritura se
declare por ninguna, sino condicionalmente si ne
cessario fuere, y el serlo, o no, queda reseruado al
prudente juyzio de V.S. y estos señores, que por
ventura sentiran que no ay necesidad de explici
ta declaracion por lo que queda aduertido, aunque
las execuciones, y sentencias de remate se ayá de
reuocar. & sic intempestiuè carpitur Ducisa, pre
tendiendo huyr deste Tribunal, sin saber el suce
so que en el puede tener la pretension del Duque.
Y así se le ha de mandar que responda derecha
mente, denegando lo que pide. Salua, &c.

This is a page from an old manuscript, possibly a Latin text. The text is written in a dense, cursive script, likely Gothic or a similar medieval hand. The page is heavily faded and stained, making the individual words difficult to decipher. The text appears to be organized into several lines, with some larger initials or section markers. The overall appearance is that of an antique document that has suffered from significant wear and tear over time.