

132

22



P O R

D. PEDRO ALFONSO
de la Cueva y Benauides,
vezino de la Ciudad
de Guadix:

(*) EN EL PLEYTO (*)
EXECUTIVO QUE
contra el trata D. Diego de Cas-
tilla, señor de la Casa de Castilla, y
villa de Gor, como marido y con-
junta persona de doña Elvira Al-
fonso de la Cueva y Benau-
des, hermana de el dicho
don Pedro.

En Granada. En la Imprenta Real. Por Baltasar de Ba-
libar, y Francisco Sanchez, a la entrada de la calle
de Elvira, en la calleja del Correo Viejo,
año de 1650.





L HECHO PVNTVAL
de este negocio consiste.
Lo primero, en que tratá
do de casar don Pablo Al-
fonso de la Cueva y Bena-
uides a la dicha doña Elvi-
ra con don Diego de Cas-
tilla, por escritura de capi-
tulaciones matrimonia-

les, su fecha 12. de Julio de 639. se obligó a que te-
niendo efecto el matrimonio le pagaria por dote de
la susodicha 100. ducados que auia de cargarse có
facultad Real que ganaria sobre su mayorazgo, y
en ceterum satisficiera 500. ducados de reditos en
cada vn año, y para la paga de estos auia de dar li-
cencia, el Iuez de bienes confiscados de la Inquifi-
cion del Reyno de Granada en cuyo Tribunal te-
nia concurso de acreedores, y puesto administra-
dor a sus rentas. Y entre otras condiciones fue
vna.

2 **¶** Que se auia de obligar el dicho don Pedro
de la Cueva su hijo, e inmediato sucesoꝝ en su caso, y ma-
yoraazgo a la paga de los dichos 100. ducados, y sus cor-
risos.

3 **¶** Y la otra en que se dize: Que por quan-
to el dicho don Pedro de la Cueva ha de aprouar esta escri-
tura de capitulaciones, y lo en ella contenido se declara que pte-
to que doña Elvira Alfonso de Benauides madre del dicho
don Pablo, hizo mejora a la dicha doña Elvira Alfonso de
la Cueva su nieta de cierta cantidad de maravedis que le to-
có de multiplicado en el matrimonio que tuuo con don Gero-
nimo de Portugal su segundo marido cuya cantidad no esta-
ua liquidada por auer pleyto pendiente sobre las cuentas de
la hazienda.

4 **¶** Es condicion, que viniendo en efecto el ma-
trimonio, el dicho don Diego de Castilla, y la dicha doña El-
vira Alfonso, con su licencia, y expreso consentimiento han
de hazer y otorgar escritura de cesacion, y renunciacion de la
dicha hazienda y derecho en bastante forma en cabeza del di-
cho don Pedro de la Cueva su hermano, para que pida, reciba
y cobre

y sobre enteramente todo aquello que le pertenece de la dicha manda y mejora, y lo aya para sí, como en su fecho, y causa propia, poco, ò mucho, aquello que fuere, y se le mandare pagar, corriendo, como ha de correr por el dicho don Pedro, el hazer las diligencias para su cobrança: por que que lo cobre, ò no, el riesgo ha de ser por su cuenta, y no de los dichos D. Diego de Castilla, y doña Elvira Alfonso, porque no ha de ser visto quedar obligados a euiccion y saneamiento alguno.

5 ¶ En esta conformidad el dicho don Diego de Castilla se obliga de que se hará la dicha escritura de renunciacion y cesion, y a ello quiere ser apremiado por todo rigor de derecho: demas de que si así no lo hizieren, esta promesa de dote, principal y reditos de ella ha de ser ninguna, por que con esta calidad ha de tener efecto: quedar cargados sobre los dichos mayorazgos, y sus rentas, los dichos 1000 ducados, y sus reditos, y obligado a su paga el dicho don Pedro de la Cueva, que como dicho es lo ha de hazer y otorgar en la ratificacion desta escritura.

6 ¶ Lo segundo, que el mismo dia doze de Julio de 639. el dicho don Pedro de la Cueva declarando ser de veynte y cinco años, con licencia del dicho don Pablo su padre, y haziendo relacion de la escritura de capitulaciones antecedente, y las condiciones della, y en particular la de la cesion que en su fauor se auia de otorgar de los derechos que auia contra la hacienda de don Gerónimo de Portugal, aprouó y ratificó la dicha escritura de capitulaciones, y se obligó juntamente y de mancomuna todo y en todo, como se contiene en la dicha escritura.

7 ¶ Lo tercero, que tuvo efecto el matrimonio entre los dichos don Diego de Castilla, y doña Elvira de la Cueva, que se celebró en catorze de Julio de el mismo año de 639, dos dias despues de dichas escrituras.

8 ¶ Lo quarto, que el dicho don Diego de Castilla, mientras viuió el dicho don Pablo de la Cueva y Benavides su suegro, no cousta que le pidiese cosa alguna por cuenta del principal y reditos de dicha dote.

9 ¶ Lo quinto, que en veynte y dos de Nouiembre de 647. mas de ocho años despues de el otorgamiento de las escrituras, y muerto el dicho don Pablo, introduxo este pleyto don Diego, pidiendo execucion contra don Pedro de la Cueva su cuñado, por los diez mil ducados de la dote, y quatro mil de corridos, hasta el dia de el pedimiento.

10 ¶ Y aunque el Doctor don Lucas Vela Sayoane, Iuez de bienes, recibió la causa a prueba: este auto se renodó por los señores del Consejo de la Suprema, donde se mandó despachar execucion contra don Pedro, y este juyzio se siguió en rebeldia del susodicho. Hizose la execucion, citose de remate, y auiendose opuesto, pretende se deuedar por ninguna, y sus bienes, y rentas por libes della, por dos excepciones.

11 ¶ La vna, por dezir no tener subsistēcia su obligacion, por auer intervenido miedo reverencial, y fuerça, y resultara lesion enormissima si se llegara a executar.

12 ¶ Y la otra, que el dicho don Diego no solo no cumplió de su parte en hazer la renunciacion, y cesion, juntamente con la dicha doña Eluira de la Cueva su muger, de los derechos contra la hazienda de don Geronimo de Portugal, como quedó obligado, antes contrauina expressamente a ella, como se aduertirá.

Primera Excepcion.

14 ¶ Para demonstracion desto se aduertete, que es corriente, y verdadera resolucion de derecho, que el miedo se tiene por de difícil cosa pro uança, *Glos. in l. metum, C. de eo quod met. caus. et in l. si cum exceptione, §. in hac. ff. eodem, verbo, in orat. Farin. decis. 242. num. 1. lib. 2. crimin. Seraph. 818. num. 3. part. 1. Garcia de nobilit. glos. 17. num. 32. plures congerunt Cabret. lib. 1. de metu cap. 9. n. 3. Noguero alleg. 29. n. 14.*

Y que

15 ¶ Y que se verifica por indicios y argu-
mentos, glos. in dict. l. matrem, & in cap. cum dilec-
tus, vers. Metum, eod. tit. cap. consultationi, verbo, constan-
tanti, de sponsalibus, Bald. in Rubric. de his que vi in De-
cretal. num. 2. & S. & in cons. 364. num. 5. volum. 3.
Bartul. in l. de pupillo, §. si quis, quæst. 8. ff. nou. oper. num.
titul. Garcia dict. glos. 17. num. 32. Noguez dict.
allegat. 29 num. 15, & Cabrer. dict. cap. 9. num. 4. &
palsim omnes.

16 ¶ Los medios que resultan en fauor
de don Pedro para la comprouacion de esta excep-
cion vienen a ser.

17 ¶ Tam, el miedo reuerencial de hijo
a padre, que aunque es controuertido si este por si
solo sit suficiens ad contractus rescisionem, y ge-
neralmente muchos tengan que no, ex l. ad inuidiã
9. l. si per impressionem, C. de his que vi, l. si patre cogente
22 ff. de ritu nuptiarum, l. fidei iussor, §. pater, ff. de pignor.
illic: Neque metum debeat ex hoc solo, quod mandante
patre manu sua præscripserit instrumentum, Fachin. 2.
controuers. cap. 96. Barbol. in l. 2. §. fin. à num. 7. solut.
matrimon. Thom. Sanchez de matrimon. lib. 4. disput. 6
à num. 4. Dom. Castillolib. 3. controuers. cap. 1. à nu.
149. & quos refert Cabrer. cap. 8. num. 73.

18 ¶ Y otros lo contrario, ex l. 1. §. que
one ande, ff. quar. rer. action. non detur, l. penultim. ff. de
furt. Annæ Robert. lib. 1. rer. iudic. cap. 15. fol. mihi
267. illic: Sed quid tam longe petitastimoris causas ex-
quiri nus, cum sola paterni respectus, debitaque obserua-
tiæ consideratio satis esse debeat? Francisc. Steph. de-
cis. 5. Prouinc. Garcia de nobilitat. glos. 17. à num. 19.
Zeuallios quæst. 717. ex num. 20. cum seqq. Gratian.
cap. 108. num. 14. & 52. Molio. tom. 1. tractat. 2.
disputat. 135. in vers. Quod dictum est. Mogollon de
metu, cap. 4. §. 1. à num. 5. Cabrer. vbi supra à num. 85
vsque ad 107. Dom. Valençuela cons. 173. à nu. 65.
& cons. 172. à num. 2.

19 ¶ Los de mejor sentir limitan esta
regla en caso que el padre sea riguroso, de aspera,
y recibie condiciones, & tunc de juzgan por sub-
cicnte,

ciente, argum. l. 2. & l. metum, C. quod met. caus. Abb. in dict. cap. causa u. matrimonij, de sponsalibus, col. 2. & in cap. cum inter, de election. num. 3. Aretin. in l. interpositas, num. 4. C. de transaction. Menoch. lib. 3. presump. 126. à num. 24. Rodrig. Suarez allegat. 14. in fin. Anton. Gom. to. n. 2. variar. cap. 14. de restitut. minor. num. 28. vers. *Señis non obstantibus*, doade auiendo se opuesto de la contraria lenceoria concludit, illic: *Addet amen, quod si pater, maritus, vel patronus sit valde securus, & crudelis, & soleat irasci, & grauem iniuriam inferre eis, qui eorum mandatis non parent rescinditur actus, vel contractus, sicut si precessissent minae, vel verbera.*

20 ¶ Gaspar Anton. Thesaur. quæst. forens. 51. num. 9. doade auiendo pueito la conclusion, ibi: *In muliere, quæ viram habet rigorosum, & iracundum, & solitum iniuriam inferre iis, qui illius mandatis non parent, metum solum reuerentiale sufficit ad contractus rescisionem.* Y referido por ella muchas autoridades, concludit in hæc verba: *Et in muliere, & filio, seu filia, apud me semper haberet magnam presumptionem, quonia expertus sum, nam bellum aliàs vbi pax esse debet oritur.*

21 ¶ Camil. Borrel. conf. 4. num. 38. ibi: *Etiã non probatis iniis, vel violentia probata sola senescitate persone, & quod sit solitus violenter agere, ad rescisionem contractus sufficere.* Dom. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 9. Pat. Thom. Sanchez de matrimon. lib. 4. disputat. 6. num. 12. Fontanel. de pactis, claus. 7. glof. 2. part. 5. num. 45.

22 ¶ Circunstancia tan verificada por la prouança de don Pedro, que concluyen sus testigos que era don Pablo vn Cavallero terrible, y de aspera condicion, riguroso, y que si le impedirán, ó fuerán a la mano en lo que tratana de hazer, ó dezia, executara sus amenazas, y otras cosas de està data, vt. videre est. prescistim en el dicho de Andres de Escos, a la segunda pregunta, sío que cõtra esto se aya alegado ni prouado cosa alguna.

23 ¶ Tum, porque ademas de lo susodicho asiste tambien a la defensa de don Pedro las

amenas.

4

amenazas especiales que precedieron a el otorgamiento de esta escritura que su padre le hizo: así lo concluyen el Licenciado Mignel Freyle de Guenara, Presbytero, diciendo auerle hallado presente a las persuasiones y amenazas que don Pablo le hizo; y que respondió don Pedro, que no lo haria por voluntad, si no por obedecerle: a lo qual el dicho don Pablo le amenazó diciendo, que votado a Christo le auia de matar; y don Pedro pidió al testigo le llamasse a Mandres de Escos escriuano para bazer protesta, y dándole ydo a hablar pò se atreuió a hazerla (y así lo concluye el Mandres de Escos escriuano) y auiento e buuelto a dar la respuesta vió que continuaua con muchos vocos las amenazas con su rigor de condición, y don Pedro respondia, que mirasse lo, que estubiera bien, y que no lo mettesse en lo que no podría cumplir; y otras razones, con lo qual se fueron a la villa de Gor, donde oyó decir se auia otorgado la escritura, y despues dixo don Pedro que la auia hecho por fuerza, y temiendo los rigores de su padre.

24 ¶ Y Lucas de Molina, escriuano publico de Guadix, tambien dize auerle hallado presente a las amenazas que don Pablo hizo a don Pedro, y que el testigo viendo el rigor de su padre le auia aconsejado a el don Pedro, que pues conoçia la condición de su padre, que lo bizi:esse, y se escusasse de enfadas; y que don Pedro respondió, que lo haria contra su voluntad, y que auia de bazer protestas sobre ello.

25 ¶ Con que concurriendo con el miedo reuerencial dichas amenazas, nihil deb: jter titulo concludente ad actus rescisionem, ex multis Dom. Castillo, lib. 3. cap. 1. num. 153. Treotacinq. resolut. 1. tit. de his que vi, num. 7. Thesaur. dict. quæst. forens. 51. num. 5. lib. 1. Grassis except. 11. num. 15. Dom. Molin. dict. lib. 2. cap. 3. num. 9. illi: Si tamen cum ipso metu reuerentiali minæ, aut verba iniuriosa concurrant, aut sit, cui reuerentia debetur nimis crudelis sit, & sentiam preferat: solus metus reuerentialis in extantimoris causam inducetur. Farinac. decis. 241. num. 1. lib. 3. crimin. Thom. Sanchez dict. disput. 6. num. 7. Noguerol dict. allegat. 29. num. 79.

26 ¶ A lo qual se llega el averse que xado antes y despues don Pedro de la Cueva de que su padre cō violencias le amenazava a que se obligasse a la paga de esta dote, y otorgara dicha escritura, como dicen los testigos, ex cuius cōquæstione metus demonstrator, sic in casu, Alciat. respons. 367. num. 10. Beroi conf. 35. num. 2. volum. 1. Menoch. lib. 3. præsumpt. 126. num. 23. Farinac. decis. 643. num. 17. tom. 1. Monter á Cueva decis. 45. num. 105. Honded, conf. 29. num. 38. volum. 1. ibi: Et etiam parum antè renuntiationem conquestam fuisse, quod contra propriam voluntatem à patre inducebatur ad renuntiaandum, que probatio valde metum iustificat. Dom. Valençuela conf. 29. num. 43.

27 ¶ Contra dicha prouança y presunciones se opone de contrario tener verificado con gran numero de testigos, que a el tiempo de las escrituras, y del casamiento, intervino con mucho gusto, y se hallò a celebrarle en la villa de Gor el dicho don Pedro, y que se ha de estar a las deposiciones de estos, por ser en mucho mayor numero, l. 2. §. 1. in medio, ibi: Aliàs numerus testium, & ibi glos. ff. de testibus, cap. in nostra, vbi glos. verbo, ad versa, glos. in cap. si testes 4. quæst. 3. verbo, eorum, Mascard. conclus. 1199. num. 64. Parlador. quæst. 9. num. 2. Surd. conf. 499. num. 29. Farinac. quæst. 65. nu. 107. Menoch. conf. 169. num. 19. Dom. Valençuela Velazquez conf. 100. num. 147.

28 ¶ A que se responde: Lo vno, que todos son criados, y vassallos de don Diego, examinados en su tierra, por cuyo respeto y contemplanacion dióian lo que les mandasse. De famulo est textus in l. etiam, C. de testament. vbi Barbol. num. 1. et l. 1. §. ad quæstionem ff. de quæstion. l. testes eò; ff. de testibus, cap. si testes, §. test. 4. quæst. 3. cap. in tit. extra de testibus, cap. super prudentia 1. 4. quæst. 2. Mascard. conclus. 1533. num. 1. Farinac. de testibus, quæst. 55. à nu. 10. De vassallo. Glos. in cap. de forma, circo fin. 2. quæst. 5. Alber. de Mater. in tractat. de testibus, cap. 2. num. 3. Aufser. de reprobat. test. num. 94. Gabriell. tit. de testibus

lib. 1. conclus. 10. post num. 22. vel. *Contrarium in Pas-*
fallo. Campeg. de testibus, regul. 17. in princip. Ne vel.
regul. 216. num. 13. Contad. in practic. §. 2. de of-
fic. Prætor. in caus. civili, Rubric. de testibus, verbo, Pas-
fallus, num. 46. fol. 92.

29 ¶ Lo otro, porque concurriendo tes-
tigo de vista de las amenazas, y fuerça, aunque
sean dos, han de preualecer, etiam mille de ponen-
tibus de spontanea voluntate, Innocēt. *in cap. super*
hoc, de renuntiat. Gutiers. conf. 14. num. 9. Mascard.
conclus. 1057. Gamm. decis. 347. num. 3. Mart. voto
64. num. 3. & 4. Graf. except. 11. num. 41. Thefaur.
lib. 1. quæst. 51. num. fin. ex multis Noguerol dict. ad-
legat. 29. n. 62. Sanchez dict. lib. 4. disp. 27. Cabrer.
de metu, lib. 1. cap. 9. num. 6. Hermosill. in l. 56. tit. 5.
part. 5. glos. 1. num. 75.

30 ¶ Pues por vno solo de vista, con o-
tros de oydas se verifica la fuerça, Mascard. *conclus.*
1056. nu. 5. & 7. Hondd. conf. 29. num. 35. Mor-
ter à Cueva in resp. pro vxor. amit. 1. part. num. 108.
Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 9. num. 11.

31 ¶ Lo tercero, y principal, porque
quien do precedido las amenazas de don Pablo en
Guadix, y tendido se don Pedro su hijo a ellas, y a
obedecer a su padre contra su voluntad, no por-
que despues mostrasse semblante alegre en la villa
de Gor, donde se otorgaron las escrituras de capi-
tulaciones y ratificacion en vn mesmo dia, en pre-
sencia de su padre, se excluye el miedo, antes afec-
taria lo contrario, como Cauallero prudente y
entendido, y mas requiriendole el tiempo y oca-
sion, ad illud Virgilij.

Spem vultu suo. ulat prænit altum corde dolor em.

32 ¶ Frons, oculi, vultus (inquit Cicero. què
ad idem refert Beroald. *ad Apulei lib. 8. metam. fol.*
171.) sæpè mentiuntur: oratio vero sæpissimè interioris
animi persona est, & involucrium: idè que vultui, & fron-
ti fides nulla. Sæpè sub tristi vultu intrinsecus omnia lætan-
tur; sæpè sub fronte hilaris animus æreore conficitur.

33 ¶ Sed ad rem Apulei lib. 8. metamorph.

At illa (inquit) parentum suorum alioquin reuerens, in
vita quidem, verum religiose necessitati succumbens, vul-
tu non quidem hilari, verum paulo sereniori obiens; ut iube-
batur, viuentium munera, prorsus in petore, imò verò peni-
tius in medullis, luctu, ac macore carpebat animum, &c.

34 ¶ Nimenos los testigos de don Die-
go es posible conociesen el sentimiento de la
fuerça que auia precedido y padecia, por pender
de el interior de su animo, que no veian, teste Bald.
conf. Schimmatis ante Rubric. si quis aliquem testar probi-
buer. num. 26, illic: Quia dicentes de libera voluntate, &
spontaneo consensu, non possunt scire intentionem, quae soli
Deo cognita est, & de invisibili, & quod non audiunt, ne-
que sentiunt, ferunt testimonium, de quo nulla potest esse cer-
titudò, quia oculus non videt sicut requiritur ad probandũ
verum actum hominis. Mogoll. de metu, cap. 10. §. 5.
num. 3. Nogueroi ex multis dict. allegat. 29. num. 62.

35 ¶ Elegãter ex Abbat. antiquo, Ioan.
Andr. Butr. & Barbacia, Fulb. Pacian, de probation.
lib. 1. cap. 50. num. 30. illic: Dixit se metu, non sponte
consensisse, probabitque violentiam, sibi illatam, & cum
vellet raptor probare spontaneum consensum per testes de-
ponentes illam rississe tempore contractus, non fuit auditus,
quia stante violentia, & rapina apta ad inferendum metũ,
non poterant testes scire intrinsecos affectus puella, cum sig-
na violentiae extrinseca apparent, neque ille rissus erat con-
iectura concludens, cum potuisset videre ob indignationem,
vel ut euitaret minas raptoris, vel alia simili de causa.

36 ¶ Lo quarto, por que verificadas las
amenazas, y miedo, es dificultosissimo, ò casi im-
posible el prouar que no lo huuo en quien cele-
brò el contracto, vt cum Castrenf. Fatigac. & alijs,
Hermosilla in dict. l. 56. tit. 5. glos. 1. num. 75. illic:
Probato metu, difficile est probare contrariam, imò impos-
sibile, & testes qui de libera voluntate deponunt non pro-
bare, probatis actibus ex quibus inducitur metus.

37 ¶ Tãm denique, y lo principal, y dig-
no de advertencia en quanto a esta primera excep-
cion, viene a ser, que de esta ratificacion resulte
enormissima lesion contra don Pedro, como dizé

sus

sus testigos, por cuya circunstancia, ingenué eric
 fat cadum, auer intervenido justo iniedo a su cor
 gamiento, y bastante para anularla, DD: per tex
 tum ibi in l. si superflite, C. de dolo, Dec. in cap. cum cau
 sam matri non. num. 20. de offic. delegat. Bald; conf. 148
 num. 4. lib. 1. Thesaur. decif. 223. num. 9. & 11. Mon
 ter á Cueva decif. 23. num. 21. Farinac. 2. part. frag
 ment. verbo; metus, num. 130. ex multorum caterva
 Giurba ad consuetud. Mesanens. cap. 1. glos. §. num. 3. i.
 part. 1. Dom. Couarr. in 4. de sponsal. 2. part. cap. 3. §.
 6. num. 4. Dom. Molin. lib. 2. cap. 3. nu. 11. Mogoll.
 de metu, cap. 4. §. 1. num. 10. Dom. Valençuela conf.
 173. num. 90. Noguerol dist. allegat. 29. num. 99.

38 ¶ Quod procedit aunque la lesion
 fuisse enorme, Mascard. conclus. 1054. á num. 27.
 Menoch. lib. 3. præsumpt. 127. á num. 14. Honded.
 conf. 29. á num. 42. cum seqq. lib. 1. Mogoll. dict. cap. 4
 §. 1. num. 10. Dom. Castillo lib. 3. cap. 1. nu. 155.
 Noguer. allegat. 18. num 86.

39 ¶ Y de que interviniéssse in presen
 ti, plus, est quam manifestum, siquidem, vemos,
 que hallandose don Pablo con vn pleyto de acree
 dores tantos años auia, quitada la administracion
 de toda su hacienda por el Iuez del Fisca, por no
 auer pagado los corridos de los censos sobre su ma
 yorazgo con facultad Real, y deuda que por si auia
 causado, comiendo vnos limitados alimécros que
 se le asignaron para si y toda su familia, prome
 tió diez mil ducados de dote a su hija, diziendo ga
 naria facultad para cargarlos sobre dicho mayo
 razgo, y en el interim pagaria quinientos en cada
 vn año por reditos, y que sacaria librança del Iuez
 de bienes para que se le pagassen, obligando a su
 hijo a la ratificacion.

40 ¶ Que parece miró mas a hazer of
 rentacion, y vanidad del negocio, como de ordi
 nario en estas materias sucede, vt inquit Annæ.
 Robert. rer. iudic. lib. 1. cap. 2. vtrf. Pro Seio, illic:
*Frequens enim est hoc tempore, neque ignota quorundam
 subtilis malitia, qui dum filias suas nobiles leni bonorum
 iactura*

iacitura, & tamen luculenter locari cogitant; solent dote in
grandem palam, & publice pollicere. Que no a cumplida
incauto de promessa de cantidad tan excessiua.

41 ¶ Y assi parece lo dya entender y ma
nifesta el no auer don Diego en todo el tiempo q
después viuo don Pablo de la Cueva su suegro, pe
didole dicha dote, y compelido a que ganasse la fa
cultad Real, ó la librança deluez de bienes para
los corridos, & ex sublequentibus cognoscitur
contrahentium animus, & intentio, l. si seruus plu
rium. 5. o. §. fin. de legat. 1. l. qui filiiabus, cap. cum dilecti de
donation. glos. verbo, animam vertimus, in l. ex verbis, C.
de donation. inter. cap. causamque de rescript. vbi glos.
verbo, precedat, Surd. cons. 355. num. 4. Dom. Valen
çuela cons. 171. num. 43.

42 ¶ Dixe excessiua la promessa de diez
mil ducados, no respeto de la cantidad, ni de lo mu
cho mayor que era justo se diese a don Diego de
Castilla por su persona, y señor de su casa y mayo
razgo, no, si no en consideracion del miserable es
tado en que se hallaua don Pablo, sin ser dueño de
los suyos, ni de sus rentas, ni tocar de legitima li
bie a su hija porcion alguna, adelantandose a pro
meter lo que era imposible cumplir, como su
cedió.

43 ¶ De cuyos excessos, e inconvenien
tes graues que por ellos se ocasionan en materia de
dotes, vino la disposicion de la l. 1. tit. 2. lib. 5. Reco
pilat. ibi: Atenta la desorden, y daños que son informados
que se han recrecido, y recrecen de las dotes excessiuas
que se prometen, &c.

44 ¶ Y toca a el Principe el remediar
los excessos de ellas, vt inquit Don. Conarr. 2.
part. de sponsalibus, cap. 3. §. 9. num. 3. Rebelli de obli
gat. iustit. lib. 5. quest. 8. sect. 1. nam. 1. Cauall. resolut.
crimin. 9. num. 5. Gratiañ. cap. 148. num. 5. Ciurba in
consuetud. Mesanens. cap. 3. glos. 7. part. 1. num. 3. ibi. Sic
sanè Principes potestatem habent ad impediendas inordi
natas dotium promissiones, vel potius exorsiones, que
postea, vel nunquam, aut non sine magnis dominis pater-

ne damnis, aut litigijs per solvantur.

45 ¶ Si a que contra esto sea de embarga
go lo que por parte de don Diego se considera di-
ziendo, que don Pedro de la Cueva, como su cessor
en los may orazgos de sus padres, deuia dotar a do-
ña Elvira su hermana, ò dar alimentos por ser po-
bre para que tomasse estado, l. matas, ibi; Regentē.
Nicum, fratrem sororem vè susineat, ff. de iur. dot. l. tutor.
secundum dignitatem, §. fin. de administrat. tutor. l. quasi-
lium, ff. vbi pupill. educ. deb. l. 18. tit. 16. part. 6. l. cum plu-
ribus, §. fin. Basbol. in l. 1. part. 4. à num. 125. & 130.
ff. solut. matrimop. Franch. decis. 73. nu. 4. Fontanel.
de pact. nuptial. claus. 5. glos. 3. ito m. 2. à num. 11. Giur.
ba ad consuetudin. Mejanens. cap. 3. glos. 13. part. 1. à nu-
57. Dom. Molin. lib. 2. cap. 15. num. 58. & ibi Ad-
dent. & per consequens no puede considerarse in-
ter vino fuerça, ni menos lecion, por importar sus
rentas 12 y. ducados en cada vn año.

46 ¶ A que se satisfaze, que pues vivia
don Pablo su padre, de quien era propria, y en pri-
mer lugar esta obligacion, l. qui liberos 19. ibi. Co-
guntur in matrimoniū collocare, & dotare, ff. de ritu nupt.
l. si socius 81. ff. profocio, l. fin. v. c. f. Xtra mquez illic. Ne-
que enim legis incognita sunt, quibus cautum est omnino pa-
ternum esse officium datem, vel ante nuptias donationem
pro sua dare progenie, C. de dotis promiss. l. 8. tit. 1. part.
4. vbi Gregor. verbo, el padre, Nouel. de dot. part. 6.
privileg. 11. cum seqq. Thoro in cõpend. decis. Neapoli.
verbo, dotare filiam, Mastril. decis. Sicil. 186. num. 3.
Borel. in sum. decis. part. 3. tit. 4. num. 27. Reuell. de
obligat. iustit. part. 2. l. 5. quæst. 4. à princip. Annæ. Ro-
bert. lib. 3. rer. iudic. cap. 3. circa fin. Basbol. in collect.
ad dict. l. fin. num. 7.

47 ¶ Etiam que don Pedro fuera tene-
dor de may orazgos, Anton. Gom. in l. 40. Taur. nu.
75. Dom. Molin. dict. cap. 15. num. 68. ibi. Imò, neque
frater maioratus possessor tenebitur alere fratres, vel soro-
res habentes patrem, vel saltem matrem, qui illos alere, vel
dotare possint, sed tunc primaeva actio in patrem, vel eo
mortuo, vel inope existente in matrem dirigenda erit, neque

D

aliter

*aliter quam ipsis deflorantibus, in fratre maioratus possessio-
nem recebitur.*

48. *El aver quando no poseia bienes
algunos, ni a ora facedido en su casa, ni saberse quã
do entraria en los mayorazgos de ella, compelido
le a que con vinculo de escritura publica quedasse
desde luego obligado a pagar dichos 100 ducados
del principal, y 500 en cada vn año de los que cor-
riesen en vida de su padre, y el dexasse de entrea-
gar, que son parte de los que a ora se piden, y por
todos 147 ducados, fuera de otros 1500. que des-
pues de la execucion han rentado, bien clara se
muestra la lesion enormissima de la ratificacion,
atendiendo a el tiempo del contracto, a que se de-
ne mirar.*

49. *¶ L. si voluntate, C. de rescind. vendition.
Ilic: Quod fuerat tempore venditionis, l. non intelligitur, §.
dini fratres, de iur. fisc. cap. cum causam, de emption. &
vendition. cap. cum causam el segundo, de testibus, l. 56.
tit. 5. part. 5. ibi. Que pudiera valer en la sazón que la hi-
zieron, & ibi glos. 5. vbi Hermosill. in addition. ad
illam, à num. 1. l. 1. tit. 1. lib. 5. Recopilar. vbi Azeved.
num. 12. & Matienço glos. 4. num. 1. Pinel. part. 3. cap.
fin. num. 15. Barbosa in dict. l. si voluntate, nu. 5. Dom.
Valençuela conf. 156. num. 19.*

50. *¶ Lo otro, y principal, porque aun-
que es cierto que a el hermano rico le corre obliga-
cion de dotar, ó alimentar a su hermana pobre, ex
dictis iuribus supra num. 45. y no lo haziendo se-
rá condenado a ello.*

51. *¶ Esto se entienda quando siendo ac-
tual poseedor de sus mayorazgos se le pone de-
manda en juyzio ordinario, y oyendole con cono-
cimiento de causa, se a justa la renta: siquidem no
se atiende a la calidad y autoridad de los bienes, y
propriedad de las posesiones, si no a los frutos
que de ellos proceden.*

52. *¶ L. ius alimentorum, §. modum, ff. vbi
pupill. educ. deb. l. Imperator, in fin. ff. ad Trebel. vbi Bar.
& Angel. cap. cum haberat de eo qui duxit in matr. quam
poll.*

poll. Gregor. Lopez in l. 2. tit. 19. part. 4. verbo, la riqueza, Anton. Gom. in l. 9. Taur. num. 40. vbi Tello Fernandez nu. 14. Gutierrez 3. practicar. quest. 82. num. 22. Bacca de decim. tutor. cap. 10. Burg. de Paz conf. 9. num. 17. Cancer. lib. 1. var. cap. 16. de alimentis num. 19. multos congerit Giurb. decis. 6. num. 2. & Alvar. de priuil. paup. p. 1. q. 4. §. 4. á nu. 165.

53 ¶ Y entonces dexando en primer lugar a el sucessor del mayorazgo, tenta competente para que con ella paffe con lustre y ostentacion, como cabeça de la casa y familia que representa, y sin obligarle a que por alimentar a sus hermanos, se estreche y falte a la decécia y autoridad de quíes: de lo que sobrare se les asignará a ellos.

54 ¶ Sic ex l. si quis á liberis, §. fin. de liber. agnosc. Lara de Cordoua in dict. l. 1. §. sed si filius, nu. 134. l. 2. C. de alend. liber. Natta conf. 387. numer. 8. multa ad casum congerit Surd. de aliment. tit. 7. q. 8. ex Bald. in l. 1. §. officio in fin. ff. de tut. & ration. destr. ibi: Quod nemo coarctare teneatur sibi victum, vt alium atar. Anton. Thesaur. decis. 211. num. 23. Gratian. cap. 552. num. 2. Alvar. de prauileg. paup. part. 1. q. 42. num. 21.

55 ¶ Lo vltimo, porque no solo no es cierto que don Pedro tiene de réta doze mil ducados, ni presentadose escritura, testimonio, ó papel por donde se verifique, pero ni aun testigo alguno de don Diego lo concluye, con distincion de en que bienes y possessions consista, si no con generalidad dicen tenerlo por cierto, ser publico, o auerlo oydo dezir, lo qual, ni concluye, ni prueua, cap. quotties 5. in fin. de testibus, cap. litteris 12. de presumption. l. 28. tit. 16. part. 3. Anton. Gomez tom. 3. cap. 12. num. 10. in fin. Paz in prax. 1. part. tom. 1. 9. temp. á nu. 17. Bolañ. in Cur. Philip. 1. part. §. 17. num. 21. Fasinae. de testib. quest. 68. á nu. 62. & 66. Dom. D. Ioseph. Vela plures conuocans dissert. 24. num. 17. Noguera. alleg. 32. n. 70.

56 ¶ Antes al contrario, se han sacado testimonios del pleyto de acreedores, q̄ en este Real Filco

8
Fisco passa a esta hacienda, por donde consta. Lo
vno, está puesta en sequestro, y se administra
de los Niños de Otero, vecino desta ciudad. Lo
otro, que estos mayorazgos se hallan cargados con
facultad Real, y se paga en cada vn año diez y siete
noventa y ocho mil quinientos y diez maravedis,
que hazen 247 reales. Y ultimamente, la corte re-
tañe los años de 45 y 46, y este presente aun no
ha valido ochocientos ducados, ni alcanza a dos
centos.

57 ¶ De que resulta, que pues se ha ma-
nifestado así por el miedo reverencial, por ame-
nazas, y por la lesion enormissima que se viene a
los ojos, pues se trata de cobrar catorze mil ducados
de un Cavallero, que solo de presente alcanza a una
pequeña porción para passar sin la auto-
ridad, ni ostentacion correspondiente a su sangre
y persona, y que esta partida de los diez mil ducados,
y los corridos hasta entóces, y otras muy grãdes,
las halló adeudadas quando su padre murió, y
vacaron sus mayorazgos, que estauan puestos en
administracion, y oy lo estan.

58 ¶ Parece justissima su pretension, en
que pues esta excepcion de fuerza es propia del jui-
zio executivo, l. 1. tit. 2. lib. 4. Recopil. ibi. Salvo pa-
ga del deudor, ò promission, ò pacto de no lo pedir, ò excep-
cion de falsedad, ò excepcion de usura, ò temor, ò fuerza,
vbi Azeved. à num. 187. ex multis Cabres. de metn
lib. 2. cap. 29. à num. 70. vsque ad fin. Amator sol. 82.
num 3. & 4.

59 ¶ Y lo es no la de lesion enormissima, en que nadie ha puesto duda, & in enormi de-
fendunt Parlador. lib. 2. cap. fin. part. 5. §. 11. num. 41.
Didac. Perez in l. 4. tit. 8. lib. 3. Ordinam. glos. 1. vcrs.
Vtrum durante tempore, Azeved. in dist. l. 1. num. 158.
Rodrig. de execut. cap. 6. num. 26. Dom. Paz de reput.
2. rom. cap. 41. Herimofill. glos. 12. l. 56. tit. 5. part. 5.
num. 161. Dom. D. Ioseph. Vela dissert. 14. num. 13.
Dom. Valcucuela conf. 181. à n. 45.

60 ¶ Que se dé por ninguna la execució,
y los

9

y los bienes, y rentas de dichos mayorazgos por
libres della, referuando a don Diego, y doña Elvi-
ra de la Cueva su muger su derecho, para que en
quanto a dote, ó alimentos, lo pidan ordinariamé-
te como les conuenga.

Segunda Excepcion.

61 ¶ Quando la antecedente, sin embar-
go de lo que en su comprouacion auemos adverti-
do, y considerado; toda via quedasse sujeta a con-
trouersia, no parece puede auer linage de duda en
esta segunda excepcion.

62 ¶ Que viene a ser, que pues la apro-
uacion de don Pedro para la paga de los diez mil
ducados de la dote, y los quiniéto de corridos, fue
con calidad y condicion expressa de que en su fa-
uor auia don Diego y doña Elvira su hermana de
otorgar renunciacion de los derechos y acciones
que le pertenecian contra la hazienda de don Ge-
ronimo de Portugal, ex supra relatis n. 3. 4. & 5.

63 ¶ Tratando agora de executar contra
don Pedro la escritura en quanto a dicha dote, de-
uió ante todas cosas mostrar auer cumplido de su
parte lo que en virtud de ella mesma quedó obli-
gado, aliás enim no auendolo hecho, nullatenus
debet admitti, neque exequitale instrumentum.

64 ¶ Sic deducitur ex textu in l. Iulianus,
§. offerri, ff. de action. empti, quem sic summat Bart.
Ex contractu vltro citroque obligatorio, non potest effec-
tualiter agi, nisi quis totum contractum ex parte sua imple-
uerit, l. quero, §. inter locatorem, ff. locati, l. cum proponas
la 2. C. de pact. Gozadia. conf. 1. num. 1. es conf. 3. nu. 4.
Roland. à Valle conf. 53. per tot. præcipue num. 27.
volum. 1. ibi: Nam vbi contractus est vltro citroque obli-
gatorius, nisi quis impleat pro parte sua non potest effectua-
liter agere. idem etiam conf. 69 num. 9. volum. 4. ibi:
Requiritur prius, quod confet, atque probetur volente m-
agere ex parte sua totum contractum cum effectu adimpleuisse.

65 ¶ Maticada de tacit. & ambig. lib. 3. tit. 16. num. 15. Idem de c. 1. num. 8. in hęc verba: Neque quisquam ex contractu vltro, citraque obligatio adinuari potest, nisi ex parte sua per se se impleuerit, nec inspicitur quis primò contrauenerit, sed quis potius egerit, is enim prius debet docere se impleuisse. Menoch. cons. 55. num. 1. & 2. lib. 1. Alexand. Ludouisi de c. 1. nu. 5. & 7.

66 ¶ Gratian. disceptat. forens. cap. 307. nu. 1. ibi: Vnde cum non fuerit adimpleta huiusmodi conditio ante tempore de quo in instrumento, dixit non potuisse agente m se ex illo iuuare: cum inter contrahentes, qui prius vult expirari, debet ante adimplere, alia s repellitur ab agendo: plura congerit Carol. de Grassis exception. 13. à num. 37. vsque ad 60. Guzman de ruction. quest. 24. à num. 27.

67 ¶ Lo que contra esto se opone es de zir, que de parte de don Pedro de la Cueva no se ha requerido a los dichos don Diego de Castilla y su muger que cumpliesen de su parte en otorgar escritura de renunciacion y cessione de estos derechos, con que no há estado en mora, l. mora 32 ff. de vsur. l. vinum, l. lecta 40. § pactum autem, ff. de reb. credit. l. nemore n suam § 2. § fin. l. si insulam § 4 ff. de verbor. obligat. ex multis Grassis except. 32. à num. 101. Dom. Pichard. in tractat. de mora, num. 43.

68 ¶ Porque se responde. Túm, que no se necessita de esta circunstancia quando la obligacion tiene tiempo cierto, como aqui, supra n. 4. ibi: Es condicion, que viniendo en efeto el matrimonio, el dicho don Diego de Castilla, y la dicha doña Elvira Alfonso con su licencia, y expresso consentimiento, han de hazer y otorgar escritura de cessione y renunciacion de la dicha hacienda y derecho en bastante forma en cabeza del dicho don Pedro de la Cueva su ber mano para que pida, reciba, y cobre enteramente, &c.

69 ¶ Con que auiendo surtido efecto el matrimonio dos dias despues de otorgada esta escritura, y cumplido el plazo, y condicion de ella, deuieron luego executar su tenor, haziendola cierta, si quidem dies interpellat pro homine, l. magna, C. de

C. de contrahend. et committ. stipulat. l. ad diem 77. l. si fun
 dpm. l. 1. de verbor. obligat. l. traie. l. itia. d. de illo. de obli
 gat. l. est. l. 1. 8. ubi Gregor. verbo, a dia cierto, l. l.
 35. tit. 12. part. 5. l. 8. tit. 14. ead. part.

70 ¶ Quod procedit siue dies ab homine
 appositus sit, tacite vè sub intelligatur. l. 1. d. ex ac
 tio, C. de rei vxor. action. l. 2. C. de iur. emphit. cap. potuit
 de locat. cap. licet canon. de election. in 6. l. 2. 8. tit. 8. part.
 5. l. 4. tit. 17. lib. 2. for. Anton. Gom. tom. 2. variar. cap.
 11. num. 25. Gutierrez. de iurament. 1. part. cap. 56. an. 1.
 Dom. Castillo lib. 2. controuerf. cap. 1. num. 62. Dom.
 Pichard. dict. tract. de mora, num. 67.

71 ¶ Potentiorque fit mora ex adventu
 dici, quam quæ ex interpellatione contrahitur,
 dict. l. ad diem, de verbor. obligation. plures congerit
 Menoch. de arbitrar. lib. 2. cas. 220. d. num. 46. Rot.
 Genuens. decis. 144. num. 2. Dom. Pichard. vbi su
 pra num. 68.

72 ¶ Tum, porquè no solo no han hecho
 huculque dicha renouacion en favor de don Pe
 dro, verùm en contrauencion expressa de su obli
 gacion otorgó poder don Diego de Castilla como
 marido y conjunta persona de doña Elvira su mu
 ger, su fecha en Baza en veynte de Mayo de 640.
 cerca de vn año despues de las capitulaciones de
 don Pedro, y hizo oposicion a el pleyto contra los
 bienes del dicho don Geronimo de Portugal, fir
 mada de su Abogado, pidiendo se le pagassen siete
 mil ducados por este derecho.

73 ¶ Por cuyo hecho contratio fue vis
 to apartarse y renouar el que por la dicha escri
 tura le pertenecia, resolviendo el contrato, ad
 textum in l. cum proponas, C. de pact. ibi: Quoniam pre
 cariam substitutionem fratrum consensu remissam offeris,
 fideicommissi prosecutio cessat, l. de die, d. fin. ff. qui satis
 dar. cogant. l. si hominè. ff. de vsucapion. Anton. Gabriel
 de regul. iur. conclus. 1. num. 3. Achil. Pedrach. de reso
 lut. contract. num. 772. Craueza conf. 246. num. 2. Ce
 phal. conf. 674. volum. 5. num. 3. Surd. conf. 54. num.
 35. volum. 1.

74 ¶ Y con toda la inobservancia del se-
cundario lo mismo, Mantica de contract. lib. 3. tit. 17.
num. 1. & ibi: Neque enim quisquam potest expectari ex con-
tractu, quem non observat, quia sicut non observari, renun-
ciare videtur. Cartoc. de locat. tit. de eviction. num. 55.
ibi: Amplius dicitur quod non implentur ex parte sua videtur
renunciare beneficio contractus. Taber. Deciam. respons.
90. num. 94. lib. 2. Gratian. cap. 307. num. 21. ibi: Ita
ut non observans ex parte sua videtur renunciare illi contra-
ctui, adeo ut non possit peti beneficio illius. Guzman de
emission. dict. cap. 24. num. 64. Noguero allegat. 18.
num. 95. laté Galerat. de renunciat. tom. 1. lib. 5. cap. 15.

75 ¶ Neque minus oberit el dezir, que
en los contractos nominados non est locus reso-
lutioni sub pretextu contramentionis, si non a com-
petente a que de su parte cõmpla, ó a que satisfaga
el interes, iuxta l. sicut, C. de action. & obligat. l. 1. C.
de action. empt. l. in ciuile, C. de reivindicat. l. incommo-
do, §. sicut, ff. commo. d. Graffsis exception. 13. num. 57.
Dom. Pichard. in §. actionum 28. quest. 27. num. 37.
de action. Noguero allegat. 6. num. 75. & allegat.
18. num. 96. Guzman dict. quest. 24. num. 55. Porque
se responde.

76 ¶ Lo primero, porque este es contra-
cto innominado, scilicet, facio, ut facias, iuxta l. na-
turalis, de prescript. verb. Vbelembech. ad tit. ff. de con-
dition. causa data, num. 2. & 3. Mozi. de contract. tit. de
diuis. contract. art. 4. num. 11. & 12. Graffsis dict. except.
13. num. 60. que fue ratificat don Pedro la escri-
tura, con que don Diego le cediera los derechos que
tenia contra la hazienda de don Geronimo de Por-
tugal, supra num. 5. con que nos asiste esta prime-
ra regla.

77 ¶ Lo segundo, porque vtrumque sit,
y se considere este contracto, etiam, que fuesse no-
minado, auendosi puesto por condicion expres-
sa, y causa final del, esta renunciacion, vt vi dere
est supra num. 5. & ibi: Porque con esta calidad ha de
tener efecto el quedar cargados sobre los dichos mayoraz-
gos y sus rentas los dichos diez mil ducados y sus reditos, y
obligado

obligado a su paga el dicho don Pedro de la Cueva, &c.

78 ¶ Nihil dubij, que por la contrauencion, e inobservancia del, ex defectu istius causæ, non adimpletæ resolvatur ipso iure, l. 1. C. de condit. ob caus. & l. cum te, C. de pactis inter empt. Roland. conf. 69. num. 40. volum. 4. ibi: Tertiò dicitur, quod quoties id, quod erat implendum fuit causa finalis ipsius contractus, quæ causa finalis dicitur, quæ respicit omnem dispositionem, & ad illam generaliter influit, item illa qua quis alias non esset facturus, vel eo modo nisi fuisset illa causa, tunc rescinditur contractus etiam nominatus ob defectum cause finalis non secutæ.

79 ¶ Mantica lib. 3. de contract. tit. 16. nu. 17. & tit. 12. num. 54. eod. lib. ibi: Sed considera, quod si deficit causa finalis sine qua quis nõ esset contracturus, vel non eo modo esset contracturus, contractus resolvitur, contrahentes enim ab eo possunt recedere, tamen si proprium, & speciale nomen habeat: & ex Suid. decis. 280. nu. 17. & 18. Marefcot. lib. 1. cap. 90. num. 7. Pacific. de Salvia de interd. cap. 5. inspect. vnica, num. 161. Giurba decis. 115. num. 10. in fin. Nogueroi dict. allegat. 18. num. 97.

80 ¶ Y la razon dà elegantissimamente Bald. in dict. l. cum te fundum, num. 1. C. de pactis, vbi notat: Quod causa finalis implicat duos sensus, scilicet, si estem si existit, & resolutionem à contrarie sensu si deficit.

81 ¶ Lo tercero, porque adest in præsentia clausula resolutive contractus illic: Y en esta conformidad el dicho don Diego se obliga de que se hará a dicha escritura de renunciacion y cession, y a ello quiere ser apremiado por todo rigor de derecho, DEMAS de que si assi no lo bizieren, esta promessa de dote principal, y reditos de ella ha de ser ninguna, &c. supra num. 5.

82 ¶ Y entonces est iure certissimum el resolverse el contracto por su contrauencion, e inobservancia.

83 ¶ L. 2. C. de condit. ob caus. ex Alexand. Rip. Grat. Cephal. Put. Caputaquens. Rot. Marefcot. lib. 1. variar. cap. 90. num. 1. ibi: Sed hoc in loco oportuè queritur an contractus nominatus ob inobser-

vantiam alterius partis rescindi possit? Et pro resolutione duo casus sunt distinguendi. Primus est, quando in contractu adest pactum resolutivum, & tunc nemini dubium est, quod contractus rescinditur cum non detur purgatio moræ.

84 ¶ Gratian. tom. 2. cap. 307. num. 3. ibi: Ita ut deficiente huiusmodi conditionis implemento contractus ipso iure resolvatur, l. si hominem, de usucapian. Menoch. cons. 26. num. 33. maxime stante clausula resolutiva, de qua in instrumento, quæ tollit omnem difficultatem, & facit ut venditio sit pro non facta, & res ad pristinum statum revertatur, l. voluntate, ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solv. Menoch. dict. cons. 26. num. 4. & 33. lib. 1.

85 ¶ Pacific. de Salvian. interdict. inspect. 5. num. 158. & 159. Rot. apud Farinac. decis. 415. num. 4. part. 1. Nogueroles dict. allegat. 18. num. 98. ibi: Quæto omnes Doctores conveniunt, quod quando in casu non ad implementi adest clausula resolutiva contractus, debet exequi resolutio, quia partes sic voluerunt.

86 ¶ Loquarto, y ultimo, porque ademas de las limitaciones referidas saca el negocio de toda controversia el ver que en el caso presente don Pedro de la Cueva no pide como Actor, que por no averle cedido don Diego de Castilla y su muger los derechos y acciones contra la hacienda de don Geronimo de Portugal se resuelva el contrato de la obligacion de la dote, no, si no que defendiendose de la execucion del, en que se le pide el principal y corridos, opone de por via de excepcion la inobservancia, y contrauencion por hecho proprio del mesmo executante, en lo que le toca, y de dexò de cumplir, y en esta especie todos convienen, en que in vim exceptionis corre segura la resolution.

87 ¶ In terminis ex l. 2. §. circa, ff. de dol. mal. & met. except. l. Iulianus, §. offerri, de action. empt. & alijs iuribus Mantica de contractibus, lib. 3. tit. 12. nu. 53. ibi: Et quamvis contractus nominatus regulariter iure actionis rescindi non possit, nec actio competat ad repetendum, quod datum est, sed agatur solum, ut impleatur. Sed ad id quod interest, si non impletur, l. ultim. cum glos. ff. de condit.

12
condit. ob caus. tamen contractus etiam nominatus ope exceptionis rescinditur ex capite implementi non sequenti.

88 ¶ Roland. conf. 53. num. 31. & seqq. volum. 1. & iterum conf. 69. num. 37. volum. 4. Becc. conf. 45. num. 38. Beltram. ad Alexand. Ludouif. decis. 130. num. 5. Suid. conf. 563. num. 4. volum. 4. Achil. Pedroch. de resol. contract. num. 786. & seqq. Grafsis de except. except. 13. num. 59. ibi: Illud quod dixi, quod contractus nominatus non rescinditur ob non adimplementum intelligas, quod non rescinditur agendo, non autem excipiendo, quia tunc potest rescindi. Giurba decis. 115. num. 10. illic: Ob non adimplementum resciso contractus, licet non detur per viam actionis, datur tamen per viam exceptionis.

89 ¶ Tambien se defiende don Diego con dezir, que no est à liquida la cantidad de maravedis que importaua el derecho que auia de ceder a fauor de don Pedro, por cuya causa no se le puede embaraçar la execucion del principal y corridos, que es cierta, y de plaço cumplido, l. statuliber rationem 5. ff. de statuliber. l. si residuum 5. C. de distracion. pig nor. Socin. conf. 24. vers. Et primo. Escobat de ratiocin. cap. 21. á num. 3. & cap. 31. num. 7. Giurba decis. 60. num. 23. Dom. Salgado part. 2. cap. 7. num. 126. Carleual de iudic. 2. tom. tit. 3. disp. 7. num. 3.

90 ¶ A que se satisfaze. Lo vno, que en la oposicion que el mismo dō Diego hizo a el pleyto contra la hazienda de don Geronimo de Portugal alegó deuesse hasta entonces siete mil ducados, y a esta cantidad corresponde el testimonio que se ha presentado por esta parte de lo que el cōtador sacò de cargo con los intereses que se deuian a doña Elvira, y mas los que despues acá han corrido.

91 ¶ Lo otto, y principal, porque fueffe grande, ó pequeño este derecho, nihil ponit in esse para el punto presente, pues auia de correr la diligencia en la prosecucion del pleyto, y fortuna de el, vt aliàs inquit textus in l. eos, §. super iis, in fin. C. de appellat. illic: Pro fortuna singulorum sententia profertur,

feratur, vbi glos. verbo, *sententia*, ibi: *Quia contra ius litigatoris quandoque fertur sententia*, l. *seruus* 13. ff. de *stat. homin.* ibi: *Fortuna iudicio*, por cuenta de don Pedro, y por la de don Diego hazer la cesion y renu-
ciacion, *supra num. 4 & 5.* vt toties diximus: y auie-
do faltado en ella, etiam quod in minimo fuisset
in-observantia sufficiens est ad contractus resolu-
tionem.

92 ¶ Vt ex Bart. in dict. l. *quero*, §. *inter lo-
catorem*, num. 1. ad fin. ff. *locat. tradit* Roland. *cons.* 53.
num. 30. volum. 1. Becc. *cons.* 45 à num. 1. & seqq. Man-
tica dict. lib. 3. de *contract.* tit. 16. num. 18. *Surd.* *cons.*
52. num. 35. volum. 1. Achil. Pedroch. in resp. de reso-
lucion. *contract.* num. 114. Carroc. de *locato*, tit. de *euic-
tion.* nu. 34. fol. mibi 198. Guzm. de *euiction.* dict. *quest.*
24 num. 31. & 32.

93 ¶ Porque es cosa grave faltar de se par-
te a la fee y palabra de lo a que se obligò, l. 1. de *confir-
rit. pecun.* l. 1. de *pacit.* l. 1. §. 4. ff. de *posit.* l. 2. tit. 16. par.
7. nam vt inquit Cicer. lib. 1. *officior.* *Fundamentum
iustitie est fides, idest dictorum, conventorumque constan-
tia, & veritas.*

94 ¶ Et in simili optimè Petr. Gregor.
lib. 8. de *Republic.* cap. 8. num. 3. ait: *Interest cuiusque
ratas esse hominum, & inuolabiles promissiones, ne si quis
vellit alteri fidem frangere, & sibi id concessam arbitretur,
& in sui præiudicium fidem sibi rescindi pati cogatur, talis
nis pena multatus, &c.*

95 ¶ Et in casu Tiraquell. glos. 1. part. 13.
num. 42. in med. Mantica dict. lib. 3. tit. 16. num. 19.
Gratian. 2. part. *discept. forens.* cap. 301. num. 15. illic:
*Quia exceptio non impleanti est fundata, non tantum in
interesse, quantum in violatione fidei.* Guzman dict. cap.
24 num. 36. in fin.

96 ¶ De que resulta clara la justicia que
a la defensa de don Pedro asiste, para que se de por
ni aguna la execucion.

97 ¶ Sin que lo pueda impedir el dezir,
que esta excepcion, *tu non impleuisti ex parte tua, seu
contrauentionis*, no parece toca a el juyzio executi-

uo que ha intentado don Diego ; y que aniendo qualquier duda se ha de reservar para otro ot dinario con mayor conocimiento de causa, l. 3. §. *ibidē*, vers. *Obscurior*, ff. *ad exhibend.* l. *ille á quo*, §. *quid ergo*, ff. *ad Trebel. Capic. decis.* 10. num. 19. & 20. *cx multis Giurba decis.* 21. num. 1. & 2. *Dom. Salgad.* 2. part. cap. 18. num. 62. & part. 3. cap. 3. nu. 40. *Amato tom.* 2. *variár. resolut.* 80. num. 1. & *resolut.* 81. num. 15. *Gúzman de auict. quest.* 20. á num. 39. Nam se satisfaze.

98 ¶ Lo vno ; que es tan preuilegiada esta excepcion, que se entiende ipso iure opuesta, sin requerir alegacion de la parte, *Bald. in l. filia licet*, C. *de collat.* *Riminal. iun. conf.* 52. num. 11. *Carol. de Gralsis dict. except.* 13. num. 52.

99 ¶ Lo segundo, porque *ex officio tenetur iudex eam supplere, cum ex instrumento actoris appareat*, *Bart. in l. eum qui ita stipulatur*, num. 4. ff. *de verbor. obligat.* *Crauet. conf.* 151. nu. 10. *Roman conf.* 244. num. 5. *Mascard. conclus.* 1387. num. 23. *Magon. decis.* 61. num. 2. *Cornaz. decis.* 160. nu. 10. *Cratian. conclus.* 307. num. 22. *ibi: Quod iudex hanc exceptione m supplebit parte non opponente.* *Mantica dict.* *decis.* 1. num. 8. *in fin. ibi: Et hæc exceptio vsque adeo est fauorabilis, vt iudex parte etiam non opponente possit ex officio supplere.* *Carol. de Gralsis dict. exception.* 13. num. 53. *ibi: Imò iudex ex officio tenetur eam supplere licet á parte, non fuerit opposita.* *Guzman dict. quest.* 24. num. 42. *præcipue num.* 44.

100 ¶ Lo tercero, porque con advertir-la en la informacion en derecho es bastante, *Bart. in dict. l. eum qui ita*, §. *eum qui ita el 1. vbi las. nu.* 12. ff. *de verbor. obligat.* *Felin. in cap. cum ordinem*, num. 16. *de rescript.* *Parif. conf.* 33. num. 57. *Magon. decis.* *Lucens.* 11. num. 12. *Gralsis dict. except.* 13. nu. 54. *Guzman dict. cap.* 24. num. 43.

101 ¶ Lo quarto in punto de que sea de la via executiua, *ex dict. l. Iulianus*, §. *offerri*, & *Bart. in l. §. parvi*, ff. *quod vi aut clam*, *Dec. conf.* 119. num. 3. *Roman. conf.* 114. num. 5. *Crauet. conf.* 151. num. 10.

Martian. conf. 47. num. 6. Becc. conf. 45. num. 13.
Turret. conf. 74. num. 38. lib. 1. & 78. num. 15. eod.
lib. Olsac. decis. 50. num. 10. Cephal. conf. 312. num.
100. Roland. conf. 53. num. 32. lib. 1. Joseph. Ludov.
uis. decis. 50. Lucent. num. 3. Carol. de Grassis dict. ex-
cept. 13. num. 37. ibi: Et ista exceptio potest opponi etiam
adversus obligationem in forma camerae. Dom. Valen-
çuela Velazquez conf. 173. num. 25.

103 ¶ Et ex Menoch. conf. 55. num. 4. Ma-
re Scot. variar. lib. 1. cap. 88. num. 13. & alijs quam
plurimis Dom. Salgado 4. part. cap. 7. num. 108.
ibi: Ex hoc eodem fonte emanat illa exceptio, non imple-
nisti ex latere, & ex parte tua, quae quidem adeò legitima
est, ut etiam in executione opponi possit. Et postea: Quia
cum oritur ex ventre ipsius sententiæ potest quancumque
executioni opponi. Dom. Valençuela dict. conf. 173.
num. 21.

103 ¶ Guzman de euiction. dict. cap. 24.
num. 37. D. Francisc. Hieronym. de Leon decis. 48.
num. 7. ibi: Et de exceptio implemendi, non sequenti oppo-
ni etiam potest in executione, & ibidem multos con-
gerit.

104 ¶ Quod secure procedit etiam con-
curriendo estatuto, ó ley que prohiba admitit
excepcion alguna, Corneo conf. 269. lib. 3. num. 2.
Crauetta conf. 246. num. 2. Rolando à Valle dict.
conf. 53. num. 52. volum. 1. Afin. de execution. §. 9.
cap. 172. num. 4. Carroc. de locato, tit. de euiction. num.
29. Grassis dict. except. 13. num. 38. ibi: Quod proce-
dit etiam si ex statuto, vel pacto fuissent denegata excep-
tiones, vel defensiones. Dom. Castillo lib. 3. cap. 3. num.
15. Guzman dict. cap. 24. num. 37. Dom. Valençue-
la dict. conf. 173. num. 24. Dom. Salgado dict. cap. 7.
4. part. num. 111. D. Francisc. Hieronym. de Leon
dict. decis. 48. num. 7.

105 ¶ Y finalmente no será reparo el
dezir, que por el auto de los señores del Consejo,
y suprema inquisition, se mandó despachar manda-
miento de execucion sin embargo de el auto del
Doctor don Lucas Velez, Iuez de bienes, que lo
recibió

recibió á prueua, porque es interlocutorio, que se puede reuocar por la definitiva que aora se aguarda, ex l. quod insit, de re iudicat. Franch. in cap. cum cessante, num. 9. de appellation. Scaccia de appellation. quæst. 17. limit. 47. membr. 1. num. 209. & quæst. 19. membr. 1. conclus. 6. num. 38.

106 ¶ Et in casu de que el auto de execucion sea interlocutorio supponunt Bald. in l. ab execution num. 2. vers. Secundò modo, in fin. C. quor. appellat. non recip. Angel. conf. 115. à num. 1. Craneta conf. 273. num. 1. vers. Neque obstat. Boer. decis. 68. Quidam nobilis, num. 60. Menoch. de recuperand. remed. 8. quæst. 6. num. 85. Parlador. lib. 2. cap. fin. 5. part. §. 2. num. 12. in princip. Zeuall. de violentia, quæst. 8. à num. 7. cum seqq. Dom. Pichard. in manu duct. 2. part. §. 6. num. 11. ibi: Est enim hoc mandatum interlocutoria sententia, quæ per diffinitiuam additionis bonorum (vulgò de remate appellant) potest reuocari, & vt aiunt, reparari.

107 ¶ Y en consideracion de esto, y que las excepciones opuestas tocana la prouança de ellas a los diez dias de la ley, ex l. 2. & 19. tit. 21. lib. 4. Recopilat. Nogueroi allegat. 4. num. 44. fue justo el auto de execucion del Consejo. Conque auídose ya conocido, y mostrado con euidencia en el dicho termino, assi en quanto a la primera, que miró a la fuerça y lesion, como a la següda de la inobseruancia y contrauencion de la escritura, sin que contra esta aya cosa que lo impida, justamente esperamos la determinacion favorable por don Pedro de la Cueva. Salva in omniaib. tanti I. D. C. &c.

Lic. Herrera
Pareja.

1918
1919
1920
1921
1922
1923
1924
1925
1926
1927
1928
1929
1930
1931
1932
1933
1934
1935
1936
1937
1938
1939
1940
1941
1942
1943
1944
1945
1946
1947
1948
1949
1950
1951
1952
1953
1954
1955
1956
1957
1958
1959
1960
1961
1962
1963
1964
1965
1966
1967
1968
1969
1970
1971
1972
1973
1974
1975
1976
1977
1978
1979
1980
1981
1982
1983
1984
1985
1986
1987
1988
1989
1990
1991
1992
1993
1994
1995
1996
1997
1998
1999
2000
2001
2002
2003
2004
2005
2006
2007
2008
2009
2010
2011
2012
2013
2014
2015
2016
2017
2018
2019
2020
2021
2022
2023
2024
2025