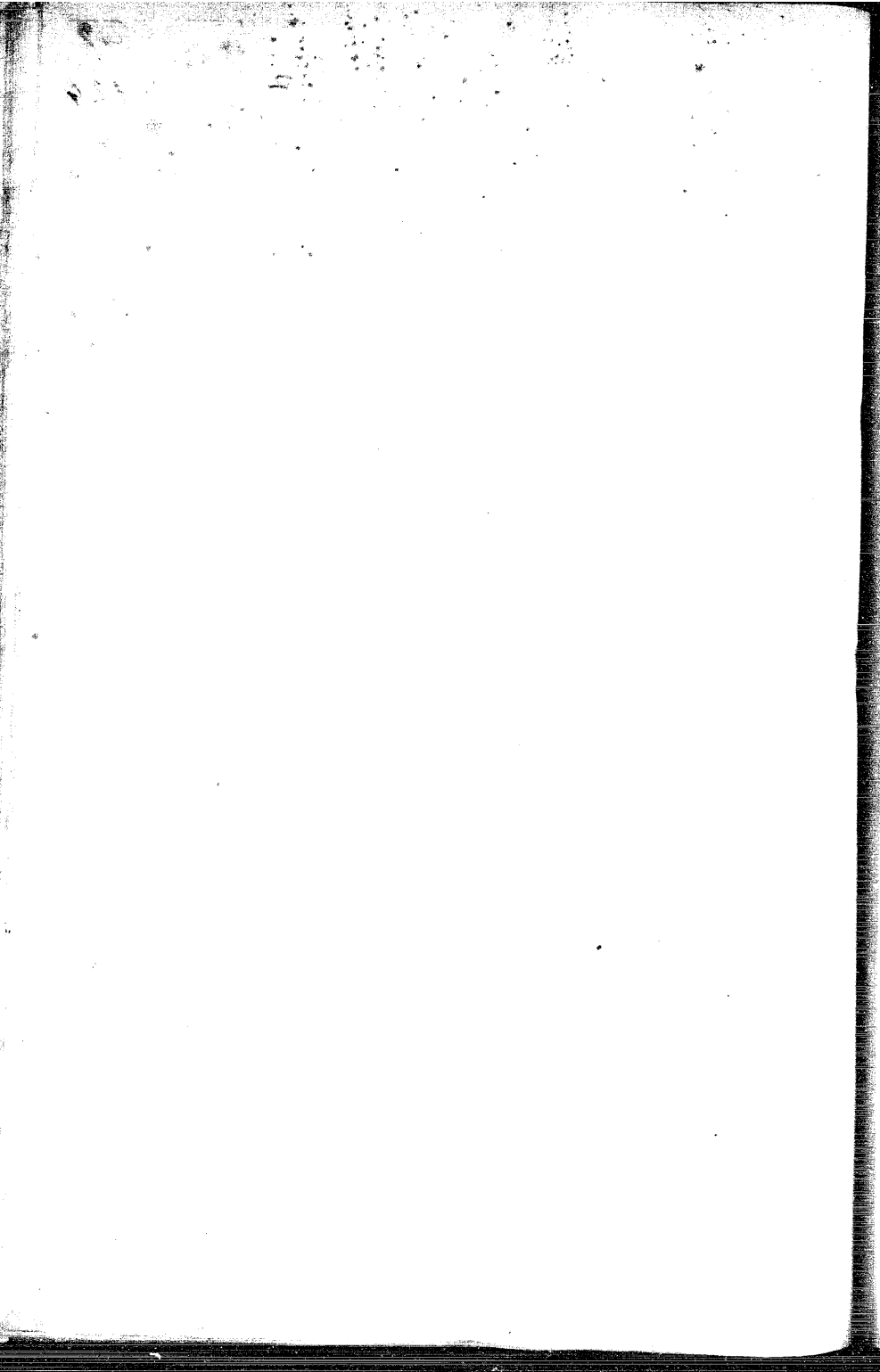


216

L

227

PÁGINAS
EN BLANCO



pretende quanto a la declaracion de la costumbre, no esta en la declaraci6 del Papa, sino que es articulo nuevo determinado por V. S. I. y asi es apelable.

Quinto. Las palabras del Breue de Leon, *de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet*, induzen restriccion, y condicion.

Restriccion, para que la regla general que precedio, de que paguen la vigesima de todas las cosas, se limite, y restringa a solas las cosas en que de derecho, y costumbre se fuele pagar decima. Nam illud relatiuum, *de quibus*, inducit restrictionem generis praecedentis. *l. ea tamen adiectio. ff. de legat. 3. l. omnes populi, ubi late las. in principio. ff. de iustitia & iure. l. cunctos populos, ubi etiam late las. in princip. C. de summa Trinitate.*

Condicion induce tambien, quasi dicatur, paguen vi gesima, si por costumbre se paga decima, y en quanto por costumbre se pague decima. Relatiuum enim quis, vel qui conditionem inducit. *l. Stichum qui meus erit, ubi latissime las. de legat. 1.*

Y siendo disposicion condicional, precisa consecuencia es, que el executor es mixto, como tambien se determino singularmente *in d. decis. Bergomensis*, ibi: *Et confirmabant domini, quia ubi in literis adsunt verba sonantia in conditionem, & tollitur ius alterius, vel fit alicui praedictum, tunc executor dicitur mixtus*, Glo. magna in Clementin. univ. verb. repererint, circa finem, de officio delegati, Innocent. in cap. fin. circa finem, vers. Si autem in litera, de praesumptionib. quem ita est intelligendum post largam disputationem dicit Butrius ibidem, col. 4. vers. Et si datur executor, cum alijs, ibi: *Nec videtur dissentire, Imola eum referens ibidem sub nu. 98. vers. Et perperam, bene facit doctrina Bald. in l. non dubium, nu. 13. vers. Primo de legibus.*

Sexto. Aunque la clausula, *de quibus de iure, vel consuetudine*, non sonaret in vim conditionis, basta q obli-

guc a liquidar quales son las cosas de que por derecho, o por costumbre se fuele pagar. Y así no se puede dudar, que quanto a esta liquidación sea executor mixto, y que la declaracion sea apelable. Quia cum liquidatio non sit facta in sententia Papæ, sed in sententia executoris, per consequens dicitur mixtus, & uti a re noua datur appellatio. *Rota decis. 100. nu. 1. & 2. p. 1. diuersorū. Cesar Barcius decis. 55. Dominus, nu. 7. Scaccia de appellationib. cap. 2. q. 7. limitat. 10. nu. 54.* Y aunque en el nu. 55, dize, que esto no procede, quando la declaración del executor no contiene más que interpretacion de la sententia; pero que es sin duda, quando contiene liquidacion, que augmenta, o diminuye lo que en ella se determinò (como en este caso.)

Septimo. Todo esto es mas sin disputa en este caso, por la distincion vulgar reconocida de quantos escriuen, que el executor no puede conocer de las excepciones impugnatiuas, que son contrarias a la sententia; pero que tiene obligacion de conocer, y determinar las excepciones modificatorias, que no se oponen para impugnarla, sino para modificarla, y que quanto a ellas es executor mixto apelable. Sic declarat Abbas in cap. *Pastoralis. quia vero, nu. 3. vers. De secundo, de officio delegati*: donde poniendo los exemplos de quando es executor mixto, dize: *Exemplum. Coram eo cui fuit commissæ executio opponit exceptionem compensationis, vel quod non debet ultra quam facere possit compelli: puta, quia est miles, vel quid simile, & pro hoc bonus text. & ibi Bart. in l. penult. ff. de confessis, Succedit enim iste quoad executionem loco primi iudicis, & omnino debet admittere omnes exceptiones concernentes ipsam executionem ad hoc. d. l. à Diuo Pio. §. si super rebus, cum similibus, & ibi per Bart. Exceptiones vero concernentes merita inferentes sententiam nullam debet admittere, quia primus admisisset, non tamen debet saper ijs pronuntiare, ne irriter sententiam*

4

sententiam superioris, sed debet cognoscere ad effectum suspendendi, & remittendi causam ad superiorem: & latius declarat Sigismund. Scaccia de appellationib. cap. 2. q. 17. limitat. 10. ex nu. 47. donde primero dize, que el executor tiene conocimiento, quoad res in quibus debet fieri executio, & potest admittere exceptiones modificantes executionem. Y luego en el nu. 48. dize, que aunque no puede conocer de las excepciones, quæ respiciunt merita causæ, vel quæ sententiam impugnant; pero que puede conocer de las modificatorias de la sententia, vel quæ respiciunt solam executionem, & non infringunt, vel impugnant sententiam. Afsi es puntualmente en este caso, donde el conocimiento de qual es la costumbre, & de quibus rebus solui consuevit, no impugna la declaracion de Leon XI. y solo es excepcion modificatiua, que haze el executor mixto, y la causa apelable.

Oçtauo. Para quitar quanta dificultad puede tener este articulo, se adierte en vltimo lugar, que quando cessara todo lo que se ha dicho, y este decreto no fuera por su naturaleza apelable, como se ha mostrado, lo due ser precisamente quoad vtrumque effectum. Porq̃ la Yglesia antes que se pronunciasse, apelò del tanquã à futuro grauamine; y aunque apelò con limitacion en lo que le fuessse perjudicial, & sic in parte, seu partibus; con todo esso no puede valerse del en cosa alguna, ni pe dir executio en lo que le sea fauorable, por el mismo caso que apelò en lo que le fuessse perjudicial. Nõ enim potest commodum consequi ex eo, quod nixus extitit impugnare. Sicuti in indiuiduo probat Boerius *decis. 73. videtur quod, nu. 6. vers. Sed quanuis, ubi post Bartolum conf. 150. cum prædicta, nu. 1.* dicit, Quod quando actor petijt totum fundum, & reus fuit condemnatus ad medietatem fundi, & ab alia medietate absolutus, & actor appellat a sententia quatenus est lata contra se,

&

293

& sic in parte, seu partibus, &c. huiusmodi appellatio suspendit totam causam, & eam deuoluit ad superiorē. Adeo, vt etiam pro illa parte in qua non appellauit, & quæ pro se lata fuit sententia non potest executioni mā dari; sequitur *Lancelot. de attentat. p. 2. c. 12. de attentatis appellatione pendenti, sub nu. 25. §. 26. §. ex alijs cōprobans Sigismund. Scaccia de appellationib. lib. 3. cap. 2. q. 17. limitat. 21. nu. 25. vers. Et quod propterea, §. faciūt multa ab eodem cumulata, limitat. 47. memb. 2. ex nu. 1.*

[Faint, mostly illegible text, likely bleed-through from the reverse side of the page.]

Respuesta a la informacion contraria en las margenes della.

Aunque de lo que queda dicho resulta respuesta suficiente de todo lo que se dize en la informació de la Yglesia; con todo esso para mayor claridad y breuedad se respondera breuemente en las margenes a todo lo que mereciere respuesta.

Por la Yglesia.

LA duda propuesta es, si V. S. es executor mero, o mixto, de los Breues de la Santidad de León XI. y Urbano VIII. Y si caso q̄ fuer se mixto executor, se ha de otorgar la apelacion del auto proueydo en fauor de la Yglesia, en que V. S. manda executarlos.

Cui respōdetur. Primò, que del tenor de los dichos Breues no ay clausula alguna, por la qual se pueda induzir, que el executor dellos aya de proceder como mixto executor.

Nu. 1.

Porq̄ tan solamente procede como tal, quãdo se pone la clausula, Vocatis vocandis, o otras que induzgan ser necessario legitimo conocimiento de causa para la
exc-

Respuesta.

Nu. 1.

En esta resolucion de Abbad, y Felino, estamos conformes, y segun ella no es necessario para que el executor sea mixto, q̄ aya la clausula, Vocatis vocandis, sino que basta

C qua.

Por la Iglesia.

execuciõ, vt tradūt Abbas,
& Feñ.in. in cap. fin. de præ-
sumpt.

En el dicho articulo de la
ley de las Cortes, y de las
ordenanças de la corte de
cristóbal pap el oloco de los...

Respuesta.

qualesquier otras palabras que obliguen a legitimo conocimiento de causa (como obliga en este caso el examinar quales son las cosas de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet.)

Esta cõclusiõ decisiva de este articulo, aprouò la Rota in pradicta causa Bergomësi, dõ de despues de auer aprouado algunos de nuestros fundamētos, diz, e: Nec obstat, quod in ijs nõ sit clausula, vocatis vocandis, quia per hoc nõ excluditur quin iudex executor ex alijs clausulis, & verbis in literis expressis possit dici mixtus, vt per Doctores in c. fin. de præsumptionib.

Nu. 2.

Y en los dichos Breues (como digo) no ay tal clausula, mas antes se han concedido Motu proprio, & ex certa scientia, ac matura deliberatione, con la clausula, Sublata quod de subreptione, y otras amplifsimas, que declaran la intencion de su Santidad, y relieuan de verificar cosa alguna, vt ex his quæ latè profequitur Hercules Marefcot.

lib.

Nu. 2.

Lo que Marefcoto d. lib. 2. cap. 1. ex nu. 104. diz de las clausulas, Motu proprio, ex certa scientia, sublata, quod de subreptione; solo es, que el impetrante no tiene obligaciõ de justificar su narratiua, de que no se puede inferir para que el juez, executor no aya de conocer de las condiciones, y calidades que la gracia tiene en lo dispositiuo, que sunt longe diuersa. Maxime, que aunque

Por la Iglesia.

lib. 2. variar. c. 1. ex n. 104.
Accedat, que no solamente en los Breues no ay clau-
sula que haga mixto al execu-
tor, mas antes costa auer
se cometido la nuda execu-
cion dellos, pues para darfe
el de la Santidad de Leon
XI. precedio matura deli-
beracion, y examē de las pre-
tensiones del Estado Ecle-
siastico, y de los Padres de
la Compania, que lo remi-
tieron a su Santidad, vt legi-
tur in Breui, ibi: Nosque in-
ter Ecclesiasticas personas
pacem, & quietem perpe-
tuo vigore, & cōseruari sin-
cero desideramus affectu re-
misiones huiusmodi accep-
tātes, & occasionem discor-
diae inter ipsas partes præce-
dere statuimus, &c.

Nu. 3.

Y quando precede este co-
nocimiento a la determina-
cion, y se da comision para
que se execute, como se dio
a V.S. ibi: Apostolicæ Sc-
dis in Regnis Hispaniarum
Nuntio per præsentēs com-
mittimus, & mandamus.
No ay duda fino que enton-
ces, cum iam negotium na-
turæ

Respuesta.

aunque aya estas, y otras clau-
sulas, refiriendose la gracia a
la costumbre, es necessario q̄
se prueue, y conozca della.
e. Aret. cons. 76. n. 5. Felin. in
c. 2. n. 11. vers. Aliquando, de
rescript. Rota Romana decis.
665. lib. 3. p. 3. & decis. 534.
sub nu. 6. vers. Neque in con-
trarium, p. 1. Y para q̄ el exe-
cutor sea mixto, basta que en
la comision aya qualquiera
condicion tacita, o expressa,
como reconoce el mismo Ma-
rescoto in eod. c. 1. nu. 151. &
iam superius dictum fuit.

Nu. 3.

Esta resolucio de la Glosa,
y Doctores que la siguen, es
preciso fundamento en fauor
del Colegio, pues reconoce en
conformidad, que aunque sea
mero executor respeto de lo q̄
esta determinado en la senten-
cia; pero que sera mixto exe-
cutor quanto a lo que no se de-
termino en ella, como es en ef-
te

Por la Iglesia.

turæ discursum, & examinatum fuerit, no es mixto; sino mero executor a quien se comete, vt tenet Glos. in c. Pastoralis. §. quia vero, de offic. delegat. tenet Abb. in d. c. fin. de præsumpt. sub n. 13. Iaf. in l. à Diuo Pio, in princ. nu. 14. ff. de sentent. & re iudic. Greg. Lop. in l. 52. tit. 18. part. 3. verb. señalado.

Y no hazē mixto al executor aquellas palabras del Breue, *De quibus de iure, vel consuetudine decimari solet.* Ex quibus deducitur, quod ex quo Papa non cognouit, quomodo se habeat consuetudo, videtur hoc Nūtio mandasse examinandū, & sic fieri mixtum executorum, ex Abb. & alijs relatis in decis. Bergomen. Beneficij. 24. Nouembris 1614. que es la que ha dado motivo a la dificultad propuesta.

Nu. 4.

Pero se respōde, que en la dicha decision Bergomē se, ay palabras claras, por las quales consta auer sido mixto el executor, por auerse de verificar las clausulas cōdicio-

Respuesta.

te caso el articulo de la costūbre. Y assi este fundamento se puede ajuntar a los que se hā representado en fauor del Colegio.

Nu. 4.

La decision Bergomense lo que principalmente pondera es, que en la gracia auia palabras que sonabant in conditionem, & quod superior nō cognouerat de iure executionis.

Por la Iglesia.

dicionales; de quibus in d. decid. las quales no ay en este caso tales que puedan hazer mixto al executor.

Nu. 5.

Porque en quãto a aquellas palabras, De iure, es clausula que toca a la interpretacion del Breue que se executa; quæ quando fit ex proprijs & iuris regulis, & ex vero similibus coniecturis, tunc talis interpretatio cuilibet permittitur, ex doctrina Bart. in l. inter stipulantem. §. Stichum. ff. de verbor. oblig. Marian. Soc. in cap. cum venissem, vers. potestas interpretandi, de iudicijs, Rebus. in repetit. legis, quod iussit in 2. notab. nu. 16 §. ff. de re iudic. Auiles in capitibus prætorū, in proce mialibus, verb. ordenamos, à nu. 18. vers. Sed hoc nõ obstante. Y siendo justa y legitima la interpretacion, la puede hazer el executor, y della no se podra apelar. Es texto expreso la ley ab executor 4. ff. de appellat. ibi: Ab executoris sententia nõ licet, sed ab eo qui male senten-

Respuesta.

nis. Y assi es precisa para este caso, pues aunque pudiera en aquel caso auer otras circunstancias, no se mouio la Kota por ellas, sino por estas.

Nu. 5.

Todo esto procede en la interpretacion expositiua de las palabras, que llaman inteligencia gramatical dellas: q̄ es de lo que habla la l. heredes palam. §. quod si notam. ff. de testament. con lo demas que alegan. Pero no se aplica a la liquidacion, o modificacion de la sententia, como declara el mismo Scaccia q̄ alegan, d. q. 17. limitat. 10. nu. 54. & 55. Porque en el nu. 54. pone nuestra conclusion, que quando en la sententia quedo algo por liquidar, datur appellatio à liquidatione facta per executorem vti à re noua. Y en el nu. 55. diz e, que esto no procede, quando declaratio executoris, solum continet declarationem interpretatiuam sententiae, non auge tem, nec minuentem. Y assi solo habla de la declaracion interpretatiua, o expositiua de las palabras: pero no quando se trata de liquidar la condi-

ten-

D cicr

Por la Iglesia.

tentiã interpretari, dicitur appellari licet. Vnde à contrario sensu, quod est tã iure validissimum, arg. cap. quam quæstionem, de censib. li. 6. recte propter quod a iusta & legitima interpretatione facta per executore appellatiõni interpositã nõ est deferendum tanquam neque ab ipsa executione, vbi declaratio interpretatiua inest, tradit Scacc. in tractat. de appellationib. q. 17. limit. 10. nu. 5. ex Rota diuersorum decis. 100. nu. 28. par. 1. Et est ratio, nam illa interpretatio quæ sumitur pro expositione, seu declaratione, es propria y natural de la execucion q̄ se haze, quã potest facere quilibet iudex, quia per ea nihil noui inducitur, sed quod obscurũ est coopertumque detegitur, & illuminatur, argum. tex. in l. odio. §. cum quis. ff. de adquirend. rerum dominio. l. hæredes palã. §. sed si Rotam. ff. de testamentis. Y en esta parte en quanto a la palabra, de iure, no tienen de que agrauiar se los Padres; pues contra la pretensió de las

Respuesta.

ciõ de la sentecia, o disminuir, o modificar lo que se contiene en ella. Alioqui, las conclusiones que quedan referidas en nuestros fundamentos, cesarian con solo dezir, que es interpretacion, & sic nunquã daretur mixtus executor. Et fortius consistiendo la liquidacion en prouanças de la costumbre, non est expositio verborum, sed noua liquidatio, noua cognitio, & noua decisio.

Y es fuera de proposito la ponderacion de la l. ab executore. ff. de appellationib. Porque habla en el executor meo, à quo regulariter non datur appellatio, nisi in excessu. Secus en el mrito a quo regulariter datur appellatio, prout in quolibet iudice, vt declarat Scaccia d. q. 17. limit. 10. nu. 28. 37. & 42. cum sequentibus.

Por la Iglesia.

las Iglesias les referua V. S. las cosas de que pretenden tener priuilegio por el cap. ex parte, de decimis.

Nu. 6.

Y en quãto a la palabra, De consuetudine, cõ la qual quieren justificar el agrauio por dezir, que estan en costumbre de no dezmar como las demas Religiones. Se responde, que tambiẽ toca a V. S. interpretar la dicha palabra, De consuetudine. Lo qual no se ha de entender de costumbre de no pagar los diezmos que comunmente se pagan, sino de la costumbre en quãto a las especies, no obligando a los Padres a pagar de los q̃ los demas no pagaren; de manera, q̃ si en la Diocesis huuiere costumbre general de no pagar diezmo de la castaña, bellota, garauços, & similiũ, de quibus de iure decima soluenda erat, vt in leguminibus, t est text. in c. 3. de decimis Rebuf. q. 5. n. 4. Andr. Hispan. in regul. decimarum, vers. 10. & in ca. stancis, & alijs fructibus arborum, est text. in cap. deci
ma

Respuesta.

Nu. 6.

Todo el discurso que se sigue, se reduce a dos conclusiones. La vna, q̃ toca a V. S. I. el declarar qual es la costumbre, y en que cosas; y en esto estamos conformes. La diferencia es, en si le toca como a executor mero, de la manera que a vn Birroario, o aparitor, o como executor mixto, a quien toca el determinar, y declarar el articulo que no està declarado en el Breue.

La segunda, que la declaracion que ha hecho es justa, porque la duda solo està en declarar, si la costumbre se ha de entender respectu specierum, o respectu exemptionis. Pero la respuesta es facil, q̃ el ser, o no ser la declaraciõ justa, no tiene que ver con ser apelable. Porque el conocer de la justicia tocarà al juez, ad quem, vt declarant Franch. in cap. ad Audientiã, sub nu. 2. Et in cap. vt debitus, n. 42 de appellationib. Contard. in l. vnic. C. si de momentanea poss.

Por la Iglesia.

max 16. q. 1. c. non est, & c. cum homines, de decimis, Moneta eod. tractat. cap. 4. nu. 5. sin embargo que de derecho tenían obligacion de pagar; la dicha costūbre los exime en quanto a las especies, pero no para que dexen de pagar de lo que comunmente se paga: y así han entendido esta materia los mismos Padres de la Cōpañia, como se vee del Breue que obtuuieron de la Sãtidad de Gregorio X V. con relacion de que por el de Leon XI. que V.S. executada, venian a pagar diezmo de lo que las demas Religiones no pagauan, ni por derecho, ni por costumbre: y aunque la Sãtidad de Gregorio les dio la dicha cōcesion para que no pagassen de lo q̄ las demas Religiones no pagauan, nuestro santo Padre Urbano Octauo la reuocò tanquam si literæ Gregor. IX. emanassent. Y estando reuocado el Breue de Gregorio, se reincide en la inteligencia, e interpretacion q̄ los mismos Padres dieron al Breue de Leõ XI Vnde,

Respuesta.

poss. nu. 21. § 22. *Y aunque toca a V.S. el conocer, an sit deferendum appellationi. Pero en esto la determinacion es facil, pues no depende de si la sentenciã es justa, o injusta; si no si es mero executor, o mixto. Mayormente, que en duda de si es justa, o injusta, deferendum est appellationi, ex congestis per Scacciam cap. 2. q. 17. ampliãt. 17. ex nu. 60. Mayormente, que la liquidacion de la costumbre, no solo consiste en determinar si se entienda respectu specierum, o si se entienda respectu exemptionis, pues esse punto no le determinò el Papa: y así viene a ser nueua declaracion, que toca a V.S.I. como executor mixto, § sic tanquam a re noua, non decisa per Papã, dabitur appellatio, vt late supra dictum fuit. Demas, que en entrambos casos es necessario prouanga de la costūbre; pues quando se entendiese respectu specierum, forçoso es examinar con prouangas, de quibus speciebus solus consuevit: y si se entienda respectu exemptionis, tambiẽ es forçoso examinar con prouangas, de quibus*

Por la Yglesia.

Vnde, la interpretacion que V.S. ha hecho, en q̄ les manda pagar diezmo a razon de 10. vno, y de 20. vno en conformidad de los Breues, es justa y legitima. Cū intra limites significationis prædicti, vbi de consuetudine, pot. rationabiliter, intelligi de consuetudine respectu specierum, non de consuetudine exemptionis, & tunc congrua, & legitima, dicitur interpretatio. Alex. in l. diuortio, vers. & primo quia. ff. soluto matrimonio, Bart. post Glos. in l. stipulatus sum, in princ. ff. de verborum obligat. Purpurat. in l. edita, vers. & recipitur huiusmodi declaratio. C. de edendo. Y si en los bienes q̄ tuuieren se cogieren algunas especies, de que ay costumbre en la Diocesi de no pagar, V.S. no les mada pagar dellas; ni las Yglesias lo pretenden, sino que paguen como las demas; pero esto con la equidad del Breue de 20. vno, y de 10. vno respectiue; pues la intencion de su Santidad fue pro æquitate terminare, vt legitur in Bre-

Respuesta.

bus rebus non solet decimari per alias Religiones de iure vel consuetudine. Tasi de quacunque suerte es questio nua, y liquidacion nua, de cosa no determinada por el Papa.
 Y la verdadera distincion y dada no es, an illa verba intelligantur de consuetudine respectu specierum, vel de consuetudine respectu exemptionis, sed an intelligantur de consuetudine respectu laicorum, vel de consuetudine respectu aliarum Religionum; q̄ tampoco es punto determinado por el Papa. Y en el la verdadera y firme resolucion es, que a los principios nunca se pretendio que pagasse la Compañia de lo que no pagauan las otras Religiones, y los pleitos fueron sobre que la Compañia pretendia por sus priuilegios particulares, que no deua pagar aun de lo que otras Religiones pagauan. Sobre esto solo fueron las diferencias y pleitos que refiere el Breue de Leon, y sobre esto fue la declaracion del Papa, y no fue su intencion obligarnos a pagar de lo que no pagauan las
 E otras

Por la Iglesia.

Breui. Con q̄ se quitò a los Padres la facultad, que esto se reduzga a terminos de derecho, y si no se pueden valer de! que pudierã tener, adquirido por razon de costũbre, que no la tienen, ni aun del q̄ les da el derecho, cap. ex parte, que esto disponen las palabras del Breue: Seu ad terminos iuris reduci, aut aduersus illòs quocunq; gratia, vel iustitiæ remedium impetrari nullatenus possit.

Ex quibus conficitur, q̄ las palabras, De iure, vel consuetudine, no hizieron mixto al executor, porque estas tocan a la interpretacion que pudo hazer; y siendo justa, razonable, y verificabil, no se puede apelar della, ex supradictis non est ita quod sequitur.

Nũ. 7.

Propterea, no ha procedido como mixto executor, porque auiendo pedido las Yglesias execuciõ de los Breues, y dadose traslado dello a los Padres, nõcã respondieron detechamente, diziendo, que no deuiã pagar de lo que por derecho y col-

Respuesta.

otras Religiones. Y assi la palabra, De consuetudine, y la palabra, Solẽt, tratandose de diezmos de Religiosos, secundum qualitatem personæ, se ha de entender de costumbre de Religiosos, ex regul. text. in l. plenum. §. equitij. ff. de usu & habitatione. Y assi lo declaró individualmente la Rota Romana in una Carta ginensi die

Nũ. 7.

Este es yerro en el hecho. Porque quando la Iglesia pidió la execucion, ya tenia hechas prouanças la Compañia de la costũbre, y alegado quã tocozuenia para la justicia principal en una peticion de 10. de Mayo de 1628. y en otras. Y despues de auer pedi-

Por la Iglesia.

costumbre estauan exemptos, porque tan solamente opulieron excepciones dilatorias, como dezir, que obftaua la cosa juzgada, y otras que no tuuieron justicia, hu yendo siempre de entrar en el articulo de la execucion: y assi aunque ayan sido oydos, y citados, no auiendo alegado sus excepciones en razon de la dicha execucion, siempre quedo V.S. en terminos de mero executor, ex traditis per Surd. consil. 405. a nu. 15. cum seqq.

Nu. 8.

Ad hæc, aunque los Padres huuiera alegado todas sus excepciones, y la causa se huuiera recibido a proueta, y examinado se testigos, todavia reconociendo V.S. que el negocio consiste en la interpretacion de las dichas palabras, no præterea dezir, se fecisse mixtum executorem, ita vt iustificatio iudicialis sit necessaria, & omiffa via iudicis, potuit ad aliam transire, & resumere partes executoris, per consilium Anchar. 224. nu. 2. & cum Bald. & Felin. tenet

Her-

Respuesta.

do la Iglesia la execucion, la Compania en una peticio de treinta y uno de Julio reproduxo todas las peticiones, y autos del pleyto Y como se engañan en el hecho, tambien en la alegacion de Surdo consil. 405. nu. 5. Porque solo dizẽ, que no toca al executor conocer de lo que quedo determina do en la sentencia: y assi no se aplica a nuestro caso, donde el punto de qual sea, o deua ser la costumbre, no la determino el Papa. Y assi se puede apelar vti à re noua.

Nu. 8.

Ancharrano, y los demas que alega Marefcot. d. lib. 2. cap. 1 nu. 155. hablan en el mero executor que para instruirse de la narratiua del Breue quiso recibir informacion; pero no procede, quando en el Breue huuo palabras q̄ significue auer de interuenir ante el superior conocimiento de causa. Y assi lo limita y de clara el mismo Marefcoto, q̄ se ha de leer desde el nu. 151. Quando committitur facultas aliquid faciendi, & literæ nõ habent aliquam clausulã sonantem in iudicalem indaginem,

503
Por la Yglesia.
Hercules Marefcot. lib. 2.
variar. c. 2. nu. 155.

Respuerta.

*nem, aut conditionem qua ta-
cite non insit, neque agitur de
præiudicio alicuius, &c. Con-
que reconoce, que sera execu-
tor mixto, y que aura apela-
cion, concurriendo qualquie-
ra de las circunstancias, que
concurreren todas en nuestro
caso.*

*Quanto mas, que este plei-
to desde sus principios comen-
go citando sobre si se auia de
executar, y alegando judicial-
mente las partes, recibiendo-
se a prueua con termino ordi-
nario, del qual pidio la Ygle-
sia prorogacion, y termino vt
tramontes. Con que no puede
dudarse auer procedido como
executor mixto, vt insigniter
fuit decisum in prædicta decis.
Bergomensi, in illis verbis:
Et hoc eo magis videtur habe-
re locum, quia iudex ab ini-
tio partes mixti executoris as-
sumpsisse videtur decernendo,
vt Ludouicus citaretur, prout
cum effectu fuit in omnibus a-
ctibus citatus, & auditus, &
sic non poterat postea vti me-
rus executor procedere in præ-
iudicium Ludouitij, vt in ter-
minis firmat Marcus Anto-
nius variar. resolut. lib. 1. ne
solut.*

Por la Iglesia.

Respuesta.

foliū, 29. nu. 5. § 6. ubi reprobans Felinum dicit, hanc opinionem esse communiorē, & veritorem.

Nu. 9.

Nu. 9.

Finalmente de qualquiera manera que esta materia se cōsidere para que los Padres pudieran apelar, era necesario que mostrarā el exceso del executor, & sic non uum grauamen illatum extra limites mandatae potestatis cum habeant dicta se iuris praesumptionem, ex eo quod non praesumitur excessus, nisi probetur, tenet Rota decis. 4. 5. alias 346. de appellat. in nouis. Lancelot. de attentat. 2. p. c. 12. limitat. 53. n. 25. & debet constare euidenter de huiusmodi grauamine, & excessu probabiliter, & verisimiliter. Rota decis. 100. nu. 17. & 18. p. 1. diuersi. Stephan. Gratian. discept. forens. cap. 333. nu. 13. alias cum appellatio interponatur ab executore contra formam iuris potest in dubio illam rejicere tanquam friuolam si non apponatur causa excessus, ut tenet Bart. in l. ab executore.

Todo lo q̄ aqui se dice hasta el fin, por el texto in l. ab executore, & in l. ab executione, & procede en el executor mero, y no en el mixto (como se ha dicho) sin embargo de lo que alegā dezir 'Parladoro, Amador Rodriguez, y Salgado. Porque en quanto dizen, que no ay diferencia entre el executor mero, y entre el mixto, hablan, y se deue entender respeto de las cosas de que se conocio, y determinò en la sentēcia q̄ executan. Por que quanto a esto solo les toca el executar, y no determinar lo que ya està determinado: la diferencia principal entre ellos es, quanto a las cosas no determinadas en la sentēcia, que el mero executor no tiene conociēto en ellas, y el mixto puede conocer, y determinar lo que no determinò el superior (como en este caso) ut late supra.

El Doctor Luis de Cafanate.

Por la Iglesia.

torre. ff. de appellationib. L. a
cellot. vbi proxime, nu. 27.
Socin. conf. 34. n. 10. vol. 1.
y nūca podran prouar el di-
cho exceso, porque en los
limites de las palabras del
Breue que V. S. executa, biẽ
se comprehende la execu-
cion que V. S. ha hecho de-
llos: y así no auiedo exce-
so en el executor, no se pue-
de apelar de sus procedimiẽ-
tos; lo qual no solamente
procede en el mero execu-
tor, pero tambien en el mix-
to.

Porque aũque Antonio
Butr. en el cap. nouit, nu. 6.
Capell. y Ruginell. eodem
tractatu. §. 2. cap. 2. y otros,
digan, quod à mixto execu-
tore possit appellari, se han
de entender del exceso que
haze al mixto executor; pe-
ro si no excede, no porque
sea mixto se da apelaciõ de
sus procedimientos, quoniã
vulgare est ab executore nõ
fit licita appellatio, nisi mo-
dum excedat dictæ legis ab
executore. ff. de appellat.
ab executione. C. quorum
appellat. nõ recipiatur, cap.
nouit 24. à capella. c. quoad

con-

Por la Iglesia.

consultationem, de re iudicat. cap. ei qui appellat. §. ab executore 2. q. 6. quæ doctrina æqualiter accipi debet in executore mixto, ac in mero, vt a neutro appellatur, nisi modum excedente quoniam ita absolutè, & generaliter, & sine distinctione loquuntur iura prædicta, & in specie eleganter aduertit Parlador. lib. 2. rerum quotidianarum, c. fin. 2. par. §. 3. & sequitur Amador. Rodrig. in tractat. de executione, c. 7. n. 43, & cum alijs Salgado de Regia potestate, p. 4. c. 3. ex nu. 19. donde dize, que los Autores q̄ tienen, quod à mixto executore possit appellari falluntur; euidenter si id absolutè intelligant, porque solo se ha de entender, quando exceden constando del exceso. Y assi parece que se ha de executar el auto de V.S. maxime siendo la materia decimal, y teniendo el Breue la clausula, Appellatione remota. Et ita iuris censeo. Saluo, &c.

