



**P O R
DON PEDRO
FERNANDEZ PRE-**

TEL, CHANTRE, Y CA-
nonigo de la santa Iglesia de
Badajoz.

*** EN EL PLETO. ***

CON EL DOCTOR

DON DIEGO DE ARGVELLO Y CARVA-
jal, assero Chantre en dicha santa Iglesia por
presentacion de el Obispo de
ella.

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

Nu. 1.



E incontinentia entre personas
Eclesiasticas tomò principio ef-
te pleyto (no le eximiò de ella la
obligacion de el estado:) *Videò
aliam legem in membris meis re-
pugnantem legi mentis meae. & captiuum me ducentem
in lege peccati, qua est in membris meis,* dixo el
Apostol. *cap. 7. ad Roman.* reprehendiendo esta fra-
gilidad; y aunque los afectos, y passiones arrastren,
como estas deuen estar supeditadas a la razon, no ad-
mite disculpa al que lleuado de ellas se niega a si mis-
mo por seguir sin consideracion sus passos desorde-
nados, y mas quando el estado le dobla la obliga-
cion.

2 ¶ *Qua se se spondit Christo, & sanc-
tum, vel a mien accepit iam nupsit, iam immortalis
iuncta est viro. & iam, si voluerit nubere con: muni
lege cõnubij adulterium perpetrat.* della el estado, di-
ze san Ambrosio, ad virginem lapsam, cuyas son las
palabras referidas, culpando de su incontinentia el
excesso.

3 ¶ Y sien esto, vt homo cecedit, don Pe-
dro Fernandez Pretel no se olvidaron los Pontifces
de afear, castigar, y increpar de tal delito, no solo la
execucion, mas auh el intento, en el Concilio Vene-
ciano 1. *cap. 4.* tub Leone I. in Turonis, afsistiendo
en el Sulpicio Papa, *cap. 6.* habito anno 461. y Gela-
zio en vna epistola de la sexta Synodo Constantino-
politana, *cap. 22.* Canon. 4. habita anno 492. & pos-
tessa en el Concilio Toletano *cap. 1. tit. 8.* se decreta:
ron las palabras siguientes: *Si quis Episcopus Pres-
byter Diaconus, aut Lector, aut Psalmista, aut Of-
tiarius cum muliere sanctificata Deo Machatus
fuerit deponatur, quia sponsam Christi corrumpit,
transumptiue, in cap. si quis Episcopus 27. quast. 1.
cap. qua Christo, cap. impudicas, cap. virginem, cap.
hi ergo, cap. si quis sacro, cap. si qua virgo, cap. virgi-
nes, cap. si quis rapuerit ead. causa, & quastion.* y por
los

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

4. ¶ Demas de los Autores juristas se hallan otras estatuídas contra estos transgressores; aun por aquellos a quiẽ de la fee faltò la luz de la fee Autores, Alexand. ab Alex. *dier. genial. lib. 5. cap. 12.* menciónado de Popilia, *Æmelia*, *Oppia*, *Fabia*, *Minuria*, *Scetilia*, *Opimia*, y *Fleronia* el quebrantamiento de sus claustras, *Paulus Oroſius lib. 3. c. 9. in fin.* *Alconius Pedianus in oratione Ciceronis pro Milone Pultarcus problem. 83.* *Macrobius* por authoridad de *Fenestela lib. 1. c. 10.* *Eutropius rerū Rom. lib. 2.* de quo etiã *Tiraq. ad l. 15. connubial. à n. 120.* vbi videri possunt.

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

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

Santa Iglesia, que obedece el titulo, y prouision con estas palabras, *que obedece el titulo timore censur aru,* & *absque prauudicio tertij.*

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

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

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

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

3
lleuado el pleyto por via de fuerza a la Chãcelleria de Valladolid en fila hazia el Metropolitano en no ororgar, dize huuo auto en que asise declarò de las sentencias, es cierta la razon, porque cõsta, de la Bula de que abaxo se harã menciõ, del auto de fuerza, no cõsta mas que vna respuesta dada por el Obispo a la notificaciõ de las letras compulsoriales, y de inhibicion que a instancia de don Pedro Fernãdez Pretel se despacharon, si esta prueua en su lugar se ajustara.

11 ¶ Lleuados los autos en virtud de las Bulas despachadas, vna de mandato Episcopõ Sabiniensis en treynta de Octubre de 1664. la otra por Paluicio Paluicio en primero de Iulio de 1665. los dos Juezes Apostolicos de la Camara, in Tribunali causarum criminalium, cita dos el Obispo Metropolitano, don Diego de Arguello nuuo Chãtre, los fiscales de las dos instancias que en España figuieron la causa.

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

13 ¶ *Post cuius quedem sententia prae-
facte promulgationem pro parte, & ad instantiam
eiusdem D. Pedro Fernandez Pretel debita cum
instantia requisit quatenus in premissis oportune
providere, & ad executionem supra dicta sententia
per infra scriptum Dominum nostrum locum tenen-
tem criminalem generalem deueniri, & mandatũ
de manutendo, & quatenus opus sit de reintegrã-
do*

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

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

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

4

D. Petrum possessorem ante dictas sententias contra eundem latus possessionem realem actualem, ac corporalem pacifice, & quiete manuteneatis, & quatenus opus sit reintegretis una cum omnibus, & singulis eidem Canonatus, & Cantoria, ac alijs Beneficijs annexis conexus emergentibus, & dependentibus, ac pertinentibus eundem D. Petrum Fernandez Pretel in pacifica possessione eiusdem Canonatus, & Cantoria, ac aliorum Beneficiorum manuteneri, & quatenus opus fuerit reintegrare mandamus praefactum D. Pedro Fernandez Pretel, sic manutentum, & quatenus opus sit reintegratum conservetis, & defendatis, & conseruari, & defendi faciatis cursetis, & mandetis illicitosque detentores, & occupatores praefacti Canonatus, & Cantoria, ac aliorum Beneficiorum expelatis, & ad illos, & ad illa admittendum cogatis, & compelatis cogique, & compelli faciatis cursetis, & mandetis, & in praemissis taliter vos habentes, ut nota competentis, vel ignorantia nullatenus ad scribatur, & insuper inhibeatis, & inhibendo, expresse praecipatis, ac mandetis prout inhibemus, & praecimus, & mandamus per praesentes omnibus, & singulis supra dictis, nec non omnibus alijs executione praesentium nominand. & cognominand. ne subquingentorum ducatorum auri in auro Reu. Camer. Apostolica in casu contraventionis aplicamus, & pro illis mandati executum, & in eius subsidium excommunicationis alijsque Ecclesiasticis sententijs, censuris, & poenis arbitrio nostro infligendis audeant, siue praesumant, aut eorum aliquis audeat, & praesumat D. Reu. Petro Fernandez Pretel Canonicum, & Cantorem praefactum super pacifica, & quiete possessione dicti Canonatus, & Cantoria, ac aliorum quorumcumque Beneficiorum, ut supra per ipsum possessorum vexare inquietare, & impedere, seu molestare vexari perturbari, inquietari, & impediri facere per

se

se, seu alium, seu alios quouis sub pretextu causa ingenio, vel quasito colore, quod si secus factum fuerit id totum reuocabimus. Et in pristinum reddere curabimus iustitia mediante absolutiōem verò à pramissis nobis, vel cui de iure impofterum referuamus.

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

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

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

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

20 ¶ Don Diego de Arguello a la primera notificaciō, que fue el dia veynte y vno de Diciembre dize: *La oye, y que en el interin que no se le diere traslado no le corra termino, ni pare perjuicio,* y en veynte y tres de dicho mes, por peticiō pide los autos, y se le mandan dar sin auer apelado, ni protestado.

21 ¶ Cõ peticiō contradize la posesiō, y amparo dado a don Pedro Fernandez Pretel, don Diego de Arguello el dia veynte y quatro de Diciembre con los medios siguientes.

Lo

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

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

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

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

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

27. ¶ Que no pudo ser juez Ignigo Caraciolo, ni Palucio Palucio, porque auiendo despachado las primeras letras el Obispo Sabinense, la jurisdiccion era suya (es bueno si en la Rota estas causas no admitieran

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

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

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

30 ¶ El hecho, y estado del pleyto es el referido, fideliter relatū, nō mutatū, non additum, nō diminutum, si es bueno para don Pedro Pretel, ni por esso auemos callado, ni omitido lo q̄ piensa dō Diego Arguello puede ser de vtil a su defensa. *Narratio aut tota pro nobis, aut tota pro aduersarijs, aut mixta ex vtriusque serit tota pro nobis cōiētissimus, his tribus partibus, vt iudex intelligat meminertis credas, nec quidquam reprehensione dignum ducas, dixo Casiodor. lib. de Rethorica, fol. m̄hi 1018. tit. de narratione.*

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

In pri:

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

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

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

ARTICVLVS PRIMVS.

35 ¶ La calidad de las causas muy de ordinario mueue el animo de los Iuezes, para que non obseruata iuris forma se corra a su determinacion, y execucion, vt notatur in l. constitutiones, ff. de appellat. Dom. Salgad. de Reg. protest. 3. part. cap. 14. à num. 31. Bald. in l. 2. sub nu. 6. C. de sentent. ex pericul. recitand. vbi Salicet. num. 4. Scaccia de sententia, & re iudicat. glos. 13. nu. 64. Felin. in cap. Ecclesia, notab. 8. de constit. celeriter prouideri debet, quando adificium ruinam minatur, alegorizando la ruyna del edificio al riesgo que en qualquiera negocio la dilacion podia ocasionar, Felino loco citato, o quando del dilatado castigo se esperan consecuencias de mayor empeño, y así dixo Scaccia dict. nu. 64. vers. Debet etiam quod celeriter, & leuato velo debet sudex expedire iudicium. Quintilian. declamat. 274. ibi: Omnis pœna non tã ad delictum pertinet, quam ad exemplum. S. Cyprian. sermon. 50. de lapsis. Plectuntur quidem quo ceteri corrigantur. dezia Seneca lib. 1. de clementia: Quod fulmina paucorum periculo cadunt omnium metus sic ad inuersiones magnarum potestatum terrent latius quam nocet, todo experimentò don Pedro Fernandez Pretel, preso, deserrado, y de sus Prebendas despojado.

36 ¶ Motiuo que pudo ocasionar al Obispo de Badajoz a proueer las Prebendas de don Pedro Fer.

Fernandez Pretel non finita causa, mas no quitò el refugio, y remedio al vexado, para que a dicho superior de las sentencias, y su execucion, representando el agrauio, pidiesse satisfacion, vt notatur *in l. 1. in princ. & ibi Bart. ff. de appellat. & relat.* Filip. Franc. *in cap. suggestum, notab. 2. à nu. 1. & in cap. prater ea, notab. 3. de appellat.* Socin. *cons. 39. num. 9. lib. 4.* Rebuff. *in tract. de appellat. in pract. n. 7.* Papiens. *in pract. in forma appelland. à sentent. diffinit. in glos. coram vobis, num. 2. vers. Secunda est. fol. mibe 404.* plures Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 1. prauid. 3. num. 81.* Mart. *de iurisdiction. 4. part. centur. 1. casu 56. à num. 2. cap. ad Romanam 2. q. 6. y en el lib. 1. de los Reyes cap. 22.* se manifesta en lo obrado por Dauid a fauor de los vexados por Saul: *Et conuenerunt ad eum omnes qui erant in angustia constituti, & opressi ère alieno, & amare animo, & factus est coram Princeps.*

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

38 ¶ De tres sentencias conformes necesitaua el Obispo de Badajoz para poder executar las penas en que se hallaua condenado don Pedro Fernandez Pretel, como se nota *in Clement. 1. de sentent. & re iudic. vbi August. Barbof. refiere a muchos, y nota, quod sicut tertio non licet procurare ita absque tribus sententijs conformibus non datur locus executioni, Craueta cons. 138. num. 1. Nizel. in tract. & concordat. glos. concordia. 6. fallens. 25. num. 67.*

Dom. Salgado de Reg. *proteck.* en materia de Prebendas, 2. *part. cap. 13. per tot. c. 3. part. cap. 4. a no. 32. c. cap. 16 eadem part. 3. num. 16.* Bald. in l. fin. C. de sentent. *c. inter locat. omnium iudicum, col. fin. verif. Sed nunquid nouissimi, Canonitæ in cap. ex parte et 2. de offic. delegat.*

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

40 ¶ El exemplo consta de vn estatuto Romano lib. 1. *statut. dictæ ciuitatis, cap. 178. c. 180.* de que haze mencion Rota *diuers. part. 2. decis. 452. num. 6. in fin. & in Lucens. ciuitate lib. 5. statut. cap. 4. 21. c. 31. in Mediolanens. Senatu tenet Reginel. de appellation. §. 2. cap. 3. num. 217. fol. 87. Scaccia cod. tractat. *quæst. 17. limitat. 1. num. 66.* Alexander *conf. 77. lib. 2. col. 1. Afflic. decis. 262.* hablando de el Senado de Florencia, y su estatuto con Decio *conf. 385. Petr. Surd. conf. 202. añam. 16. ubi plares,* con advertencia, que todos estos estatutos miran a gouierno politico, el qual, segun la calidad de las tierras moriuo a estatuir, de que dos sentencias habitæ fuis- sent loco triū.*

41 ¶ Y entre otros casos nostra Hispania obserua, que la sentencia de vista que confirma la de el inferior en las causas de concurso executiõ ni mandetur, in l. 2. *lib. 16. Recopilat.* Dom. Salgad. in *labyrinth. part. cap. 18. num. 65.* y en lo tocante a proprios dos sentencias conformes corren la mesma fortuna, ex l. 5. *num. 5. lib. 17. Recopilat.* con otros muchos, que por no cantar no refiero.

42 ¶ Con que faltando las tres sentencias que el derecho pide, y conformes, que es la calidad mas essencial que en juzgado Polesitico se obserua, no se podrá proceder a execucion, por que dos senten- cias no obran efectos de cosa juzgada (si no es con prohibicion particular de ley, estatuto, ó costumbre) por ser necesarias tres, Scaccia *de re iudicat. a. 2. d. 1. 4.*

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

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

44 ¶ Y lo mismo consta del cap. 2. de confes-
 siss, ibi : *Nos ipsum per diffinitiuam sententiam
 duximus ab omni beneficio, & officio Ecclesiastico
 deponendum.* Con que siendo decreto ferenda sen-
 tentia, no ay priuacion ipso iure, y no auendola, la
 apelacion tiene lugar, para que assi cesse qualquiera
 execucion, porque como es de genere pramissorum,
 el Obispo que executò deve prouar no auer lugar la
 apelacion, Dom. Salgad. de Reg. proteccion. 2. part.
 cap. 4. num. 244. Gratian. decis. 188. num. 5. glos. in
 l. qui restituere, ff. de rei vindicat. Philippus Franch.
 in Rubric. de appellat. col. 4. vers. 3. Socin. cons. 30.
 lib. 4. Lancelot. de attentat. 2. part. cap. 2. ampliat.
 5. num. 9.

45 ¶ No disuena mal en este lugar la ob-
 servancia que el Obispo de Badajoz en el proseguir
 de esta causa guardò quando coram illo pende-
 bat, pues de la sentencia que pronunciò contra don Pe-
 dro Fernandez Pretel, admitiò la apelacion, en ello
 es cierto reconociò ser legitima, como era de su obli-
 gacion, y lo notò Specular. in tit. de appellat. §. nunc
 dicamus, sub num. 2. vers. Sed quis iudicabit, lib. 2.
 fol. mibi 194. Philipp. Franch. in cap. ad audientiam,
 sub nu. 2. in glos. in verbo, sine cognitione, & in cap.
 ut debitus, num. 42. vers. In verbo ex rationabili, de
 appellat. Contard. in l. unic. quest. 1. vers. Pro
 qua, C. si de momentan. possess. Mandos. in addit. ad
 Lapum allegat. 38. in verbo, in presentia, Rota in
 yna Salernitana cõtribucionis 14. Nouembris 1614.
 coram D. Duno Zenetto, apud Farinac. decis. 594. n.
 2. part. 2. recent. Surd. cons. 228. num. 1. Vestrius in
 pract. lib. 7. cap. 3. num. 27. vbi Grauat. in Addit.
 num. 57. Lancelot. de attentat. 2. part. cap. 12. am-
 pliat. 15. num. 1. & limitat. 50. num. 184. vers. Ter-
 tia causa, por tocarle el conõcimiento de si la apela-
 cion se auia de admitir, ò no, con que si la primera
 sentẽcia fue apelable, y el mesmo Obispo de Badajoz
 la admitiò, no pudo executar la segunda.

Primò,

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

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

48 ¶ *Quero an per statutum possit tolli appellatio in causa criminali die, quod non ut scripsit in apparatu meo super statuto Delpinat. si quis listeras, &c. in glos. super verbo, appellatione cessante, in fin. q. si ero appellatur à sententia criminali, sed iudex non uult eam admittere quid debeat facere. idē iudex die quod non debet procedere ad executionem, sed debet rescribere superiori causam, quare noluit admittere talem appellationem, ut ex text. & ibi Bald. Raphal. Cuman. Ioan. de Immol. in l. si quis filio, §. hi qui. ff. de iniust. rupt.*

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

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

9

quitur Felix, ubi supra Capicitijs decis. 1. num. 17. Contard. in l. vnic. limit. 19. num. 16. C. si de momentan. posses. & ibi: *Quia secunda est executta prima, & PRIMÆ EST QUÆ GRAVAT non autem secunda.* Luego si la primera sentēcia del Obispo de Badajoz era la que auia de agrauar, no grauó quoad executionem a don Pedro Fernandez Pretel, porque le admitió la apelacion la del Metropolitano, que fue, y era execucion de la primera, fue atēcada, porque si a quella no mereció execucion, esta segunda no pudo ser exequible appellatio ne remota.

52 ¶ Doctrina es esta bien conocida, y exemplificada por el señor Salgado de Reg. protect. 2. p. 1. cap. 7. per tot. a donde, tratādo si la qualidad que se halla en las sentēcias, como si vna fue apelable, y la otra no, que executādo se esta segunda non datur conformitas in sententijs, para que se executen, por que el acto premitiuo obra con mayer eficacia quando cae sobre causa natural, como es la apelacion, en el num. 32. diz e assi.

52 ¶ *Secundò facit, quia quoties diuersitas qualitatum concurrat in eodem subiecto potius naturalis tradit à se accidentalem, & in suam naturam convertit eam, ut in pupillo cui superuenit furor, non est ei dandus curatur, iuxta titulum, ff. C. de curat. furios. sed solum tutor qui utriusque qualitati deseruiat, ex text. in l. qui habeat, ff. de tutel. sed appellatiois premissio, & qualitas naturalis in quacumque sententia à qua in dubio regulariter appellatur, l. in maioribus, ubi DD. C. de appellat. & nota tur in l. à sententia, ff. de appellat. & imo inducta à iure naturali quatenus est defensio, ut probat text. in cap. cum speciali, §. porro de appellat. cap. omnis apressus 2. quast. 6. cap. suggestum de appell. l. 1. ff. de appellat. iunctis cum l. ut vim, ff. de iustitia, & iure, & cap. Pastoralis de re iudicat. eius tamen prohibitio, & accidentalis alicuius particularis rationis*

motu quam qui assenerat in aliquo caso non creditur, & sibi. Ergo naturalis hoc est pramissiva qualitas in suam naturam qualitatem prohibitivam debet transferre, & à se tradere.

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

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

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

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

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

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

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

59 ¶ Grande es la replica, mas aduerto lo primero, que de tal auto no consta, ni de que el Metropolitano admitiessse, ò no la apelacion, antes de uemos juzgar lo cõtrario, pues por la contextura de la Bula solo consta de las dos ~~dos~~ sentencias del Obispo, y Metropolitano, y apelacion dellos, y per arreptionem itineris ad Romam otra, que bastaua, vt loco appellationis haberetur, ac suspenderet, vt tenet Anton. de Butrius *in cap. vt debitus honor de appellat.* ibi: *Quandoque iter arrepti causa cõtra.* vbi Philip. Franc. *sub num. 33. vers. Secundo casu.* Lancellot. *de attent. 2. part. cap. 12. amplat. 16. nu. 1.* ibi: *Et propter arreptionem itineris in hac ampliatione breuiter potest poni regula, quod gesta post iter arreptu ad Papam. Et sic post tacitam, Et presumptam appellationem sunt attentata, Et reuocanda, vt tradi.* *Mil. in verbo, appellationis vim obtinet, fol. 176. quia talis arreptio habet vim appellationis, vt videtur text. in cap. cum causam de officio delegat. Et in cap. cum olim de dolo, Et consumac. cap. audita de resist. spoliator. secundum Imol. in cap. vt dicitur appellat. Vctrius ad prax. Camer. Imperiali lib. 7. cap. 7. cap. vlt. sub n. 29. y esto corre abique eo que conste al juez à quoque el paciente, que subterfugir al superior, vadit ad illum, vt tenet Scaccia *de appellat. q. 7. num. 41.**

60 ¶ Tambiem reparo, que por todo el processo que se ha traydo no consta que el Metropolitano denegasse la apelacion a don Pedro Fernandez Pretel, para que pudiera tener algun viso de verdad al auerte lleuado por via de fuerça a la Chancilleria de Valladolid, con que es mas de creer admitiõ la apelacion, a la qual, como de genere premissorum, siempre de uemos estar, Franc. *in cap. priori 31. Et in cap. constitutus num. 18. Et in caput delictus honor, sub num. 43. de appellat.* Rebuff. *de sentent. execut. art. 7. glos. 1. num. 3.* Roland. à Vall. *conf. 34. num. 3. lib. 3.* Franchis *de iur. 220. num. 4.* Dician. *601. 44.*

conf. 44. num. 32. lib. 1. Pacian. conf. 127. num. 1. C. 18. Surd. de alimentis. lit. 18. privileg. 60. num. 1. C. 2. C. conf. 163. num. 5. C. cop. 271. num. 17. C. de. eis. 36. num. 2. como por no aver disposicion alguna que en lo especial de este caso prohiba la apelacion.

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

62 ¶ Ya un en este caso, no siendo la causa apelable, las dos sentencias no pudieron executar se. Lo primero, porque no hazian cosa juzgada, como queda dicho.

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

64 ¶ No tiene mas prerrogativa en este caso la sentencia del Metropolitano de lo que cauo la de el Obispo de Badajoz, porque si esta fue apelable, lo auia de ser la segunda, y por serlo admitiõ la apelacion, y quedò la causa ordinaria, y suspensiuua en todas instancias, hasta que huuiesse las tres conformes, *Zeuallõs de cognition. per viam violent. en la 2. part. quest. 116.* defiende el caso indiuidualmente per totam, con declaracion, que no quedará la causa ordinaria quando secundum ius, aut statutum, en su primero origen fuesse exequible, aqui no lo es, porque no ay derecho alguno que haga este negocio exequible, ni que prohiba la apelacion, con que

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

65 ¶ En caso mas riguroso lo pondera Lancellot. *de attentat. 2. part. cap. 4. in praefation. num. 572.* ibi: *Quod causa de sui natura in appellabilis puta alimentorum, qua officio iudicis debentur si semet fuerit facta appellabilis, vel ex silētio, & patientia partis, V E L E X IVDICIS DE-LATIONE, semper durat appellabilis, ut post Bald. Iason, Socinum, & alios, tradit nouissime Pontan. in tractat. de alimentis, cap. 19. num. 7.* todo el asunto prueua este lugar, pues en causa preuilegiada, in qua prima sententia potest exequi, si se apelo, la parte callò, ò el juez admitiò la apelacion, siempre la causa en todas instancias será apelable. Lo mesmo refiere idem Lancellot. *cap. 12 limitat. 24. num. 18.* § 19. ibi: *Nisi iudex super his alimentis pronuntiasset, appellationi ab eius sententia interposita detulisset, quia semper durat appellabilis, Iason in l. patre furioso, num. 22. ff. de his qui sunt sui.* Con que, à maioriore rationis, si la causa executiua de su naturaleza queda ordinaria per admissionem appellationis, en este caso, en que era ordinaria, queda el negocio, y causa suspensiuo en todas instancias.

66 ¶ De este sentir son Gonçalez *de reg. 8. Cancellar. glos. 6. à num. 191.* Gratian. *decis. 74.* § 220. *per totam, Franchis decis. 136. tom. 2. vbi Additionator. refert Viuium decis. 136. num. 7.* § 8. Muscarel. *de fideiussoribus, modo 18. num. 14.* § in *practic. Sacra Congregation. glos. fin. Magon. decis. Lucens. 62. num. 7.* Marfil. *sing. 379.* Rouit. *in pragmat. magna curia, in tit. de appellat. in fin.* Rotta *diuers. 132. num. 1. part. 1. & part. 3. decis. 551. num. 5.* Cæsar de Graffis *decis. 2. num. 2.* § 3. *de sentent. excommunicat. Caputaquens. decis. 274. num. 1. part. 2.* Dom. Salgad. *de Reg. protection. 3. part. cap. 4. num. 59.*

Conf.

67 ¶ Constante es tambien la decision del texto in *l. 1. C. nihil nouar.* cuyas palabras haran mejor ponderacion que la nueſtra, ibi: *Appellatio. ne interposita, siue ea recepta. siue non medio tempore, nihil nouari oportet, siquidem fuerit recepta appellatio, quia recepta est, si uero non est recepta ne pra iudicium fiat quo ad deliberetur uisum recipienda sit appellatio, an non sit, recepta autem appellatione tandiu nihil erit innouandum quandiu de appellatione fuerit pronuntiatum.* Apeldse, admittioſe, ò no la apelacion, ligantur manus iudicis, admittioſe, liga quia recepta est, si no es recebida por curtar el daño, suspendase hasta que se delibere en todo.

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

69 ¶ Si el Metropolitano denegò la apelacion no auia de ser para executar, porque dize el texto, *quod propter damnum suspendatur quoad deliberetur ob reuerentiam superioris*, a quien toca, de quo late Lancellot. *de attentat. 2. pars. cap. 12. limitat. 5. per tot.* Scaccia *de appellat. quest. 11. art. 1. num. 10.* dize lo siguiente en comprobacion de este discurso.

70 ¶ *Declaro sexto, ut licet iudex à quo non deferat appellationsi, & non admittat tamen interim nihil est innouandum quare non per hoc, quia non defert appellationsi est in eius potestate tollere effectum, & vigorem appellationsis totaliter, unde licet causa non deuoluatur immediate ad Curiam quando iudex uel appellatus non defert appellationsi, tamen appellationsi omnibus alijs habet suum vigorem quo ad facultatem prosequendi istam appellationsem, & quo ad reuocationem attentatorum, & quo ad penam iudicis non deferentis appellationsi, & licet iudex à quo declarat appellationsem,*
nota

non esse legitimam, tamen non impeditur appellacionis. Et licet iudex a quo non recipiat appellacionem tamen causa devolvitur ad superiorem, Et eius conquiescit officium tanquam appellatio sit recepta, Angel. Aretin. in l. sicutus. ff. de appellacion. recipiend. vel non, Et innovatio inhibetur a iure, Et ideo omnia innovata veniunt revocanda quamvis iudex a quo non receperet appellacionem, HOLLAND. à Valle conf. 77. viso, Et bene num. 4. in fin. Et 5. lib. 2. Et sequitur sum supra quest. 3. n. 19.

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

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

13
dicitur, ut in cap. ad nostram, & in cap. reprehensibilis
de appellatione. & in his terminis correctio est exe-
quenda appellatione remota a quoque, si visitator
Ecclesiasticus excedat modum visitationis, & cor-
rectionis, veluti amovendo possessorem, seu triennatam,
vel declarando aliquem intrusum, qui pacifice pos-
sidet, vel privando beneficio sine causa cognitione,
vel cum ea tunc in his casibus, & similibus, est locus
appellationi, & sententia visitatorum, non est exequenda
appellatione remota, & si illud fiat erit notorius
articulus per viam violentia.

73 ¶ Bobadilla lib. 5. cap. 1. num. 191. in
fin. ibi: Porque conforme a derecho, el suspendido, o
privado de algun oficio, o dignidad, apelando que-
da ileso, y en la misma honra, y dignidad. glos. in cap.
sepè. verbo, sententia, in fin. de appellation. Abb. ibi
num. 14. in fin. lason in l. 1. num. 10 ff. de re iudicat.
glos. quod autem, in cap. in summa 8. quest. 4. Al-
beric. & Bars. in l. furii, ff. de his qui notantur in-
famia.

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

75 ¶ Barbof. in cap. sepè, de appellat. 6.
ubi citat Couart. Lancellot. Seacciam, & alios A eo ff.
in trat. de iudic. cap. 1. a num. 211. Doni. Salgad.
de Reg. protect. 2. part. cap. 8. num. 1. & lib. 3. cap. 5.
ad fin. num. 123. vsque ad 127. ibi: Pariter etiam
idem

idem dicendum affirmat Lancelotus, ubi proxime
num. 84. § 85. ex Decio conf. 204. in causa Cathedra-
drali per totum, & alij in Episcopo, seu alio Clerico de-
positio, quia interim appellatione a talis depositions
sententia pendente, nihil innovatur integer appel-
lantis statutus, imò censetur ut antea. Lo mismo re-
suelve 3. part. cap. 8. a num. 1. Rodrig. tom. 1. regul.
quæst. 39. art. 5. Decius conf. 204. incipit in causa Ca-
thedrali per tot. relatis a Dom. Salgad. ubi proxime
Scaccia de appellat. quæst. 3. a num. 72. ibi: Et simili-
ter Canonicus qui per sententiam fuit depositus pen-
dente appellatione potest eligere, & testimoniū ferre,
Philip. Franch. in cap. ad hac 37. de appellat. Abbas
cap. iape. num. 15. vers. In quibus de appellat. Lancel-
lot. de assent. 2. part. cap. 12. in præfat. n. 95. Philip.
Franch. in cap. ad hac quoniam, sub num. 3. de appel-
lat. Scaccia de appellat. quæst. 3. art. 1. a nu. 68. Bar-
bos. ad Concil. Trident. Sess. 13. de reformat. cap. 1.
num. 12. ubi citat Aldan. in compend. Canonic. resol.
lib. 1. tit. 4. num. 8. ubi decisum refert in Sacra Con-
gregatione Episcoporum, & regular. in Meliuitana 1.
Iunij 1604. Zcuall. de cognit. vol. 2. part. quæst. 74.
num. 27.

76 De lo dicho se manifesta quan peca-
seguridad tiene el firmar el Obispo de Badajoz, que
despues de la sentencia del Metropolitano, lleuado el
negocio a la Chancilleria de Valladolid, y que se de-
claro, que no hazia fuerza en no otorgar, pues si la
matéria es apelable, de derecho no puede auer tal au-
to, siendo cierto, que los señores Iuezes para la deter-
minacion de los autos de fuerza recorriesen y inda-
gassen la razón del derecho por si la causa es, o no ape-
lable, y a esto miran las palabras de Zcuall. de cognit.
per viam violenti. part. 2. cap. 6. num. 6. ibi: Quia
respondet, verum esse dictos indices directe per viam
appellationis non posse cognoscere de iustitia, vel in-
iustitia cause principalis, neque de meritis ipsius
etiam incidenter, sed siste articulus per viam vio-
lenta

sententia apitetur in casibus ista de defensionis, & protec-
tionis; quia iudex exequatur suam sententiam in-
iustam virtute illius clausulae appellacione remota,
tunc accessorie, & in quada consequentiam necessa-
riam poterit Curia Regis de meritis cause principa-
lis cognoscere si aliter articulus violentie sine pri-
uia cognitione non possit terminari. Lo misno affi-
ma quest. 14. num. 24. & in glos. 5. per tot. Dom.
Salgad. de Reg. protect. part. 1. cap. 1. § 2. ubi late.
Con que si los señores de la Chancilleria de Vallado-
lid auian de conocer de esta violencia; y para ello
recurran, an secudu ius locus esset appellacioni, halla-
uan la causa por el hecho del Obispo, y por su natu-
raleza apelable; quo ad vtramque effectum, con que
es cierto no pudo auer auto de que el Metropolitano
no hazia fuerça en no otorgar, antes lo contrario
es euidente, pues la causa era, y es apeiable de su na-
turaleza.

71 ¶ Mas ay que notar en este particular,
que supuesto que dizen huuo auto de fuerça en la
Chancilleria de Valladolid, que acreditò la execu-
cion de las sentencias; si le huuo quedò la materia
mas apelable, quoad vtramque effectum, porque to-
mo era posible que ante el Metropolitano se for-
mase el articulo de si la causa era apelable, suspen-
siue, aut non, aunque el Metropolitano la denegasse,
no podia executar, porque la determinacion de este
articulo toca al huez ad quem; & interim suspendi-
tur iurisdicchio iudicis a quo, y assi lo declara Scaccia
de appellat. quest. 11. art. 2. num. 13 ibi. Sed cognitio
inter ipsas partes super iustitia, vel iniustitia appel-
lacionis spectat ad iudicem ad quem. Franc. in
c. p. 34. ad audientiam, sub num. 2. vers. In glosa,
in verbo. sine causa cognitione; de appellat. & in
litter ad eum spectat cognitio in appellatio si legit.
in 1. vel non. Contrad. in l. vltim. quest. 1. sub num.
20. C. si de momentan posses. Et vtro ad eum spectat
cognoscere in causa in scriba appellacione si legit.
ma.

ma. Paul. Cast. conf. 228. ad primum, sub num. 2. ibi: Pertinebis autem ad iudicem appellationis, lib. 3. Cont. ar. d. in dict. l. vltim. limit. et. 19. num. 28. Et quasi. 1. num. 17. verj. Et licet, Et ad eum spectat pronuntiare appellationem esse, vel non esse recipiendam, quia hec est pronuntiatio iuris, Et iurisdictionis, Et ideo non spectat ad alium iudicem, quam ad iudicem appellationis.

78 ¶ La causa justa, ò injusta que don Pedro Fernandez Pretel deuia representar al Metropolitano, y al juez de la Rota, es, ser imputado de violacione clausura Monialium, por esta se introduxo a conocer el Metropolitano de la calidad de la apelacion, con ella le admitió el juez de la Rota, y sentenció la causa, con que por falta de jurisdiccion en el Metropolitano, todo lo que proueyò, no admitiendo la apelacion, fue nulo, y atentado, pues no le tocua el conocimiento del articulo, ex Dom. Salgado *de Reg. protection. 1. part. cap. 2. num. 186.*

79 ¶ Menos obsta la fuerza con que forcadamente quieren tener segura la execucion de la sentencía del Obispo, y Metropolitano, tomando por escudo el auto que dizen huuo en la Chancilleria de Valladolid, pues este no diò validacion a los autos y sentencias Eclesiasticas, con que queda respondido a la respuesta del Obispo, que dize, èl executò su sentencia, y la del Metropolitano, porque se declarò no hazia este fuerza, cuyas palabras quedan referidas num. 56. a donde haze el auto de fuerza tercera sentencía; si huuiera visto al señor Salgado *de Reg. protection. 1. part. cap. 2. v. num. 181.* no hiziera esta alegació por lo escrupuloso que en si es; a que alude lo que refiere Spartiano in Seuero, y Tertuliano *lib. de fuga in persecutione, in princip.* tratando de vn Obispo de quien ciertos juezes seglares dezian tocarle el conocimiento de la causa, las palabras son: *Quid enim iniquius quam veri Dei Assistes nocentissimorum more trahari.* No tiene mas virtud

15

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

✠ ARTICVLVS SECVNDVS. ✠

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

dine rigor, cum misericordia iudicium, cum lenitate fuerit as adhibenda est.

81

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

82

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

83

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

delito fue cierto no huuo robo, ni fuerza.

84 ¶ Si en los decretos Pontificios que dexamos citados se mandara, que los factores deste delito, ipso facto, aut ipso iure, incurriera en las penas estatuydas, adhuc, era intempestiua la execucion, por que esta clausula, ipso iure, no quita de que para executar las penas no precedan sentencias, y conociamiento pleito en todas instancias, para lo qual es de notar, que el decreto Canonico referido, no ordena, ni mandan tal, pues solo hablo por la palabra, deponatur, como dexamos advertido en la primera parte.

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

iure, y en todas resuelve lo referido.

86 ¶ Simanch. *de Cathol. inst.* tit. 9. num. 173. 187. & 126. Franc. Beccius *conf.* 57. sub num. 15. Molin. *de iust. & iur.* tom. 1. *disput.* 95. col. 11. *vers.* *Dubium verò est*, Menoch. *conf.* 99. num. 168. & *conf.* 185. num. 7. & *conf.* 301. num. 20. & *de arbitr. casu* 416. num. 63. Menoch. *vsufrequent.* cap. 7. num. 3. & 14. *Surd. decif.* 247. num. 2. Fr. Emanuel Rodrig. *tom.* 2. *regul. quæst.* 83. art. 1. Tiraquell. *in l. si unquam*, verbo, *reueratur*, nu. 400. C. *de reuocand. donat.* Capicius *decif.* 112. num. 2. Pereg. *de iure fisci*, lib. 4. tit. 5. num. 8. & seqq. Cald. Pereyr. *de resolut. emphiteusic.* cap. 17. nu. 25. & 29. Forens. lib. 1. *quæst.* 23. num. 49. & *conf.* 2. num. 24. Riccias *in collect. decif. part.* 2. *collect.* 303. *Surd. de aliment.* tit. 9. *quæst.* 25. num. 73. Barbof. *in collect. ad cap. 1. de homicid.* in 6. num. 16. & *in cap. cum secundum de hæretic.* eod. lib. tienen lo mismo.

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

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

17

ria aliquem incidisse in illam licita est quoad utrumque effectum: devolutivum, & suspensivum, plures quos congerit. Navarr. in cap. cum contingat 15. causa nullitatis, fol. mibi 151. plurimos Bernard. Diaz regul. 675. & exacte per Gratian. regul. 35. per tot. ubi de latione, & in regul. 171. Gutierrez. conf. 10. num. 16. plures per Bobadill. lib. 3. Polit. cap. 8. num. 276. Ego pariter, & in nostro casu ubi ab ista sententia declaratoria Beneficium vacasse episcopo iure appellationis a possessore emisse, ut legitima defendendam videtur, Panormitan. conf. 109. 1. part. ma. 4. Felin. in cap. cum non ab homine, de iudic. num. 16. Roman. singul. 213. glos. singularis, in cap. cupientes, §. quod super de elect. lib. 6.

89 ¶ Si esta doctrina viera el Obispo de Badajoz, es cierto no executara la sentencia, ni a las letras compulsoriales respondiera, que huvo auto en Valladolid de que el Metropolitano no hazia fuerça, contentandose con dezirlo, sin mostrar instrumento, ni razon cierta por donde constasse de tal auto.

90 ¶ Cuydoso he discurrido desta respuesta la causa, que mirada a todas luzes, se reconoce incierta, pues ni en el titulo que de la Prebenda te despachò a don Diego de Arguello (auiedo hecho relacion de las dos sentencias el Obispo) no la haze del auto de fuerça, si intentado este remedio por don Diego Pretel el pleyto fue a la Chancilleria de Valladolid, es cierto no pudo auer auto en que se declarasse que en no otorgar no hazia fuerça el Metropolitano, pues la causa era apelable, y si el Obispo para dar la Prebenda la autoriza con las dos sentencias, que mayor autoridad que motivar el titulo con el auto de fuerça, en fin mi corto juyzio no lo alcança; ello fue error el proveer la Prebenda, no menor no aguardar el fin de la causa, mas querer para con el juez Rotente bautizar su modo de obrar con el fequero a filo de la autoridad de la Chancilleria, no cabe

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

91 ¶ *Nemo peruerso se ipsum amat qui,
Et alios vult errare, ut error suum lateat quando
est melius, Et vtilius vbi ipse errauit alij non errent
quorum admonitio errore careat? Queret de mi er-
ror hazer a otros complices, doblado error es; y a
otro proposito casi lo mismo refiere Farin. *quest. 81.
in pract. num. 280. ibi: Eo praesertim, quia plures
vidi multos sub spe impunitatis confessos falsum di-
xisse de se, Et de alijs credentes enim se consuetudo li-
beros non aduertunt, nec curant contra se, Et alios
non certis a dicere.**

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

93 ¶ Otro axioma hallo señor decretado en el cap. *consulatus* 14. de *appellat.* de que en los delictos notorios las sentencias de los ordinarios si puerca appellacione suspenfua executioni mandentur. *Manrari. de ordin. iudic. part. 3. part. 8. pruc. quest. 2. num. 125.* Lancelon. *de attentat. 2. part. cap. 22. limit. 9. à num. 1.* Seaccia *de sedition. lib. 1. cap. 37. num. 119.* *Et de appellat. quest. 17. limit. 4. à num. 1.* D. Salgad. *ptura de Reg. protect. part. 3. cap. 14. à num. 54.* Clarus *in pract. quest. 94. verb. Solese.* Guid. Papa *in tract. de appellat. quest. 120. col. 4. verb. Sed advertas.* Manfredus *de attent. lib. 2. conf. 71.* Capra *in tract. de notorio. memb. 4. num. 95.* *Et seqq.* bien podría ser que esta regla obligasse al Obispo de Babajoz a executar estas sentencias.

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

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

96

¶ Mas advierte el señor Salgad. *de*
loco,

lodo, num. 50. de que el juez no pronuncie sentencia definitiva: Sed ipsum notorium sententia sit postulans executionem tamen si Reus neget notorium debet iudex pronuntiare, & ferre interlocutoriam sententiam, quod est notorium aliter namque ad condēnationem minime procedere poteris, nisi seroato iuris ordine, & formato iudicio, ita post Abb. Cardinal. Grammat. & Gandin. quos allegat concludit Follex. in pract. criminal. verbo, idem quod est notorius delinquens, num. 14. Decian. cons. 483. num. 27. Covarr. in pract. criminal. in tract. de appellat. §. secundus erit casus, à num. 11. Bosius in tit. quæ modo procedatur in crimine notorio, num. 14. Mascard. de probat. concl. 1101. à princ. Ferrerius, cons. 31. nu. 5. lib. 1. Clurus quæst. 9. vers. Plus dicunt, Hieronym. Lauratus decis. Auenoniens. 15. num. 11. nada desto se halla prevenido por el Obispo, y Metropolitano, con que segun sentir de todos los referidos no se pudo executar ninguna de las sentencias.

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

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

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

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

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

100 ¶ Porque si executò la sentencia por dezir, que el Metropolitano confirmò la que el auia dado, no consta que se le despachasse orden alguna para executar, siendo como es necesario, y se dispone por muchas leyes del Reyno, l. 9. tit. 16. lib. 3. ordinam. ibi: *Si el juez del alçada fallare que el juez inferior juzgò bien, confirme su juyzgo, y remita a las partes al Alcaide que bien juzgò.* Las mismas palabras se hallan en l. 6. y 7. tit. 17. lib. 4. Recopilat. de que confirmada la sentencia de el Ordinario, el juez de la apelacion remita al inferior para que execute, como largamente disputa Gutierrez lib. 1. practicar. quest. 97. per totam, Zeuall. dict. quest. 617. Maranta de ordin. iudic. part. 6. in 3. act. princip. num. 6. Vincent. de Franch. decis. 335. Flamin. Carthar. decis. 10. Misinger. censur. 4. obseruat. 94. Roland. à Valle conf. 37. num. 1. lib. 1. Cald. Pereyr. quest. Foren]. lib. 1. quest. 8. num. 1. ad fin. Farinac. quest. 34. num. 113. Gratian. Forens. cap. 798. à num. 22. Azeued. in l. 6. tit. 17. lib. 4. Recopilat. num. 4. que confirmada la sentencia, se despache a el juez apelado para que execute.

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

tinctus erat effectus suæ sententiæ, *ex l. furti, §. sed
 et si furti, ff. de damno infecto*, vbi Paulus *num. 5.*
 Barbof. *in l. diuortio, §. si vir, num. 52. ff. solut. ma-
 trimon.* Zeuall. *dict. quæst. 617. num. 4.* no consta
 de los autos, ni si quiera de la respuesta que dió a las
 letras compulsoriales, con que el Obispo se conten-
 to con auer pronunciado, y tener que proueer, que
 abuen seguro que si los autos de la causa principal
 llegaran a esta Corte no fuera dificultoso ajustar que
 antes de determinada la causa por el Metropolitano
 ya la Prebenda estaua proueyda, y es facil de ver por
 lo atropellado de la prouision, no hallarse fecha de la
 sentencia del Metropolitano, ni del auto de fuerza
 que dize huuo, y sobre todo testimonio de la posesi-
 sion de la Prebenda dado veynte y seys dias antes de
 tomarla don Diego de Arguello, como queda dicho
num. 8. de este alegato. Con que (señor) se conoce
 quan atentada, y fuera de razon se halla la execu-
 cion de el Obispo de Badajoz en materia tan apelable co-
 mo es la presente, y que a no serlo, solo la anticipa-
 cion, ò defeo de executarla la dexara sospechosa:
*Rem nullam esse magni discriminis consilys tam
 inimicam, quam celeritatem celerem poenitentiam,
 sed eandem seram, atque inutilem sequi cum præ-
 cipit a raptum consilia, neque reuocari, nec in inte-
 grum restitui possit,* aconsejaua Democrito *Æ Tolo-
 rum Prætori Stegum Liuius lib. 31.* referido por
Æneo Roberto rerum iudicat. lib. 1. cap. 4.



ARTICVLVS TERTIVS.



102 ¶ La sentencia que en la Rota se pro-
 nunció por Yñigo Caraciolo, que por sus letras se
 mandó executar, es la disputa de este articulo, quan-
 do en su Tribunal, vistos del Metropolitano, y Obis-
 po de Badajoz los autos, y sentencias, las reuoca, y
 manda restituyr a don Pedro Fernandez Pretel en
 sus Prebendas, no obstante la prouision de ellas, fe-
 cha

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

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

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

Y se

105 ¶ Y se corre con titulo de atentado este proceder del Obispo, que es el mas proprio nõbre, quando denegata est appellatio, se deue purgar ante todas cosas, restituyendo al despojado la Prebenda, y sus frutos, como se nota *in cap. si iustus* 73. *de appellat. Rota decis. 2. aliàs 113. de re iudicat. in nouis, & decis. 28. aliàs 517. eod. tit. Bald. in cap. conquarentie, de restit. spoliator. Ripp. in l. naturaliter, §. nihil commun. num. 3. ff. de acquirend. possess. Tiraq. de utroque retract. tit. 2. §. 4. glos. 6. num. 23. plures Lancellot. de attent. 3. part. cap. 29. num. 78. 85. 176. & 191. Dom. Salgad. de Reg. protect. 4. part. cap. 14. à nu. 156.*

Con que hallandose don Pedro Fernandez Pretel despojado por la execucion del Obispo de Badajoz, oy en virtud de las letras despachadas, cuya execucion puso en su primer estado este negocio por lo obrado por don Garcia Guerrero, juez Apostolico, no està sujeto al remedio de la apelacion suspensiuua que podria intentar don Diego de Arguello, y auto de fuerça en no otorgar este juez.

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

se pide juntamente con la causa principal, como lo
advierde Barbol. *in cap. fin. de appellat. num. 40.*
Lancellot. *de attent. 3. part. cap. 21. num. 1.* Et
seqq. Mandos. *in tract. de commiss. in num. 14. for-*
mula commissio. attent. verbo, attentata. Et in-
novata, Vestrius *in pract. Roman. lib. 8. cap. 4.*
num. 12. ibi: Ad revocationem attentatorum du-
plicita, via agere possumus una videlicet directa peti-
tionis, Et ordinarij iudicij simul, cum causa prin-
cipalis quae expectato euentu causa principalis Be-
neficio iustitia possunt per sententiam in causa prin-
cipalis revocari, altera extra ordinem per officium
iudicis mercenarium eius officium implorantes,
qua magis properantes petimus attentata in pri-
mis, Et ante omnia revocari, Et per hanc viam
pendentia causa attentatorum operatur effectum
suspensivum, ut interim sileat causa principalis,
cap. non solum, de appellat. in 6. vbi DD. Gratia-
nus in Addit. ad Vestrium num. 39. Afflict. decif.
351. Cardinal. in cap. dilect. 3. de appellat. Rota
diuers. part. 1. decif. 329. num. 2.

107 ¶ Este medio ordinacion de dezir de
mal sentenciado, y pedir reuocacion de todo, y res-
titucion de las Prebendas de que auia sido despoja-
do, fue lo que don Pedro Fernandez Pretel intentò,
con que no es de essencia la falta de nombre de atē-
tado, para que las letras executoriales se executen
appellatione remota.

108 ¶ La sentencia de la Rota pronun-
ciada reuoca todo lo fecho por el Obispo, y Metro-
politano, como de la Bula consta (y aqui de passo
noto, que aunque huiera auto de fuerça en la Chã-
cilleria de Valladolid, ya pararon sus efectos, por
quanto no obran cosa alguna despues que el supe-
rior toma el conocimiento de la causa, doctrina es
esta del señor Salgad. *de Reg. protect. 2. part. cap.*
2. num. 191. ibi: Quia Tribunalis decretum non
est sententia, quae faciat instantiam, sed est actus
que-

quedam extraiudicialis extraiudicialiter actum, quod quidem nunquam transit in rem iudicatam, sed interim ei statur, donec superior de causa cognoscens aliud conceat. a donde refiere a muchos, con que cessará del Obispo la defenſa con el auto de fuerça, porque aunque fuerá cierto no podia executar su sentençia, ni la del Metropolitano, como dexamos fundado art. 2.)

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

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

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

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

por

por ser esta execucion de derecho.

113 ¶ El señor Salgado acredita esta resolución de Reg. protect. 4. part. cap. 1. à num. 98. ibi: *Vnum tamen elegans notandum est in hac materia, quod absolutoria sententia non indiget executorialibus, ita eleganter advertit Andreas Gail. practicab. observat. lib. 1. observat. 113. Ioann. Garcia de nobilitat. glos. 8. §. 1. num. 6. Reddente rationem cum absolutoria sententia, statim fecit absolutioem, & executionem trahit absque aliquo novo facto iudicis, quia se ipsum exequitur, nihilque ex ea sit tradendum, nihil enim praestat, nec addit, nec adimit, & sic nullo facto hominis eget, quia nulla eget traditione, nulla cautione, nulla particula, sed ita remanet sicut erat tempore litis motae. Con que si al tiempo que contra don Pedro Pretel se fulminò este pleyto estava possyendo sus Prebendas, oy que llega a hallarse con sententia absolutoria, en virtud desta ha de ser restituydo aquel tiempo, y reintegrado en su possession, pues absque iure fue despojado.*

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

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

116 ¶ La satisfacion no es dificultosa si se

se atiende con cuydado a vna doctrina de Gall. vbi supra referida por el señor Salgad. *dict. loco nu. fin.* de que los juezes con advertencia legal quando ay sentençia absolutoria no despachian letras executoriales, y que por juezes doctos de la Camara Apostolica las vio denegar, porque como el Reo ha de ser mantenido en el estado que se hallò al tiempo, y principio del pleyto no necessita de executoriales, porque en aya se considera despojado de aquel primer estado, con que si fuera la primera sentençia la de que hablan los Doctores citados, no dixeran que los juezes de la Rota, que la fin de apelaciones denegauan las executoriales, demas que de las patarbas de los mismos DD. se euidencia, que de vno, y otro son como se figuen.

117 ¶ *Gail. dict. obseruat. 113. num. 18.* *ibi. Postremo obseruandum, quod absolutoria sententia non habet opus executorialibus, illa enim statim secum liberationem, & executionem trahit absque aliquo nouo facto iudicis, quia se ipsam exequitur cum absolutus exceptione rei iudicata tutus sit totus tit. ff. de except. rei iudicat. Innocent. in cap. cum nostris, num. 3. verl. Et ex his, de concess. Præbend. glos. in cap. Pastoralis, in verbo, cum executionem, de appellat. DD. ibidem Angel. in repetit. l. talle pactum, num. 17. ff. de pact. Natta cons. 524. num. 25. lib. 3. incipit causa, D. Hectoris, Bart. in l. metum, §. sed quod Prator, num. 2. ff. de rei iudicat. Zarzus pulchre ibidem num. 7. per text. ibi, in l. 1. §. si debitori, ff. ut in possess. legator. Quem ad hoc singulariter inducit Zarzus, quod ab eruditis iudicibus deligenter obseruandum est, nam imperiti iudices in distinctè executoriales penitus victori decernunt, & memini hac ratione victori executoriales in Camera denegatas fuisse.* Luego si erat in Camara esta denegacion, la sentençia de que hablan es de la sentençia apelada, que absolviendo reuocò la del inferior.

118 ¶ El señor Salgado, ibi: *Quod ab
ordibus iudicibus, ita diligenter observandum est
sententiam imperiti iudices indistincte executoria-
les petenti victori decernit seque meminisse hac ra-
tione* (habla de Gail.) *executoriales in Camera de-
negatas fuisse, quod quidem ex identitate rationis
observandum est. Et intelligendum in quolibet ac-
tu. Et sententia negativa, qua sequitur executionem
trahit.* Luego siendo la sentencia de la Rota abso-
lutoria, y negativa, respectu fiscalium, como trae
con sígo insita la execucion, las executoriales despachadas deuen correr absque suspensione appella-
tionis.

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

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

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

que pronunciada la sentencia por auto a parte se manda executar, y assi lo hizo don Garcia Guerrero, que con las letras fue requerido, corre con presupuesto verdadero de que la sentencia del Obispo fue apelable con la del Metropolitano, y que no huvo auto de fuerza, y que a auerlo no pudo el juez secular hazer exequible la sentencia del juez Eclesiastico; pues quando se pronuncia, y declara que no haze fuerza en no otorgar, y se le remite la causa para que proceda en ella, y haga justicia, es solo para ouir, o la malicia del litigante que apela contra ius; o lo correr la afliccion del molestado por que no se le admite, y assi lo discurre el señor Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. a num. 109.* fundado en las palabras de nuestra l. 36. tit. 5. lib. 2. *Recop. ibi: Y si por el dicho proesso pareciere la dicha apelacion no ser justa, y legitimamente interpuesta, remitter luego el tal proesso al juez Eclesiastico para que el tal proceda, y haga justicia,* porque la palabra, *haga justicia* no haze exequible lo que segun derecho no lo es, ni por el juez secular preferida, pone al juez Eclesiastico en obligacion de que pueda executar, porque fuera *mittere falcem in iurisdictionem alienam*, como lo declara Zuauil. *de cognit. per viam violent. 1. part. glos. 17. a num. 29. Et quest. fin. a num. 6.* si solo advierte se haga justicia per modum Concilij, y no de precepto, por el riesgo de la censura.

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

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

tion las letras, como per ellas se ordena, vbi: *Præ-*
dictam D. Petrus Fernandez Prelat sine illius le-
gitimum Procuratorem, in eius Canonibus, &
Cantoria per ipsam possessam Sancta Ecclesia Pa-
tristis, ac aliorum Beneficiorum, per eundem don
Petrum, possessorem ante dictas sententias contra
eundem las a possessionem realem, actualem, ac
corporalem pacifice, & quiete manu tenentis, &
quatenus apud sit reintegretis, Dom. Salgad. de Reg.
Pract. 4. pars. cap. 5. num. 41. 45. & 79.

¶ Advertir, el cuydado de las pala-
bras de la Bula, que no dize, dareys la posesion, si
no si, opus fuerit reintegretis, porque como era la
sentencia absolutoria, segun dexamos dicho, no es-
taua de iure priuado don Pedro Fernandez Prelat,
sino de hecho, y assi en las letras se manda, que sien-
do necessario sea reintegrado, y a esto miran las
palabras del señor Salgado, citadas num. 117: de
que no era necesario despachar letras executoria-
les a favor del absuelto, porque nunca dexò de ser
posseedor con los demas que alli citò, y solo dize se
despachen para que siryan de titulo, *non ad effectum*
exequendi, sed iuris sui, & exceptionis conseruan-
dic causa, ac comprobandi. Con que siendo solo pa-
ra mantener, amparar, y defender a don Pedro
Fernandez Prelat en sus Prebendas, esta defensa, y
amparo para obrar efecto no necesita de su jeto, y co-
ta sobre que cayesse, y verificasse, y assi se halla el
juez sin facultad de poder conocer de cosa alguna,
mas que de executar, y defender vn mero hecho,
que es la diferencia que ay del mero executor al
mixto, segun Bald. *conf. 36. in fin. lib. 4. & conf.*
98. vel. Secundo casu. lib. 3. notantur in cap. fin.
de offic. delegat. vbi Bare. D. Salgad. de Reg. protect.
4. pars. cap. 3. à num. 11: vbi plures, que por ser
esta materia tan conocida, no causo con referir sus
distinciones, ni mas Autores, y constar de la Bula
auerse cometido el mero hecho, y no otra cosa.

Y por

125 ¶ Y por acreditar mas la falta de Jurisdiccion contenciosa en este juez, passa la Bula a ordenar a q̄ sea manutenido, y amparado dō Pedro Fernandez Pretel: *Sic manentem, & quatenus opus sit reintegratum conservetis, & defendatis, & conservari, & defendi faciatis curetis, & mādētis illicitosque detentores, & occupatores præfati Canonici expellatis,* y ex pela qualquiera illicito detentador, y ocupador de la Prebenda, y que lo sea don Diego de Arguello, patet ex sequentibus.

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

127 ¶ En ocurtencia de prouisiones Apostolicas disputa la materia Loter. de re Benef. lib. 2. cap. 20. à num. 216. y resuelve, que en la paridad de titulos el que le tuviere de te suolo no será contraditor; y siem pre tenido por detentador injusto, citando à Zucard. in l. vltim. num. 346. verf.

Secundo est advertendum, C. de edict. Dini. Ado. Tollend. Mantio. decus. 71. num 7 y la razon la dà, his verbis: *Quia possidens titulo vitioso non est legitimo contraditor, l. communi diuidendus, § inter latrones, ff. commun. diuidend. Oldrad. cons. 1. col. 2. Crauet. cons. 104. num. 14. Peregrin. cons. 24. num. 3. lib. 4. Bart. Castrenf. & Alexand. in l. filiam, ff. ad Trebellian. vbi Decius num. 48. Menoch. ad ipse. remed. 4. num. 3. Roland. a Valle cons. 74. a num. 14. lib. 1.*

128

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

129

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

1a

ta de excessib. Pralat. Proposit. in cap. propter. in fin. dist. 19. Rebuf. in addit. ad regul. Cancellar. regul. 29. vers. Quartoque Beneficium, at intrusus non potest esse legitimus contradictor, quia dicitur nullum ius habere. cap. cum iam dudum de Prabend. Rebuf. in addit. ad Reg. Cancellar. reg. 29. vers. Fallit in duobus casibus, & idco eius possessio tanquam iniusta omni caret iuris effectum, Rota decis. 17. de restit. spoliat. in antiq. Paleot. decis. 119. & fuit dictum in vna Senten. Canonatus 13. May 1588. coram Buhalo, Argel. de legitim. contradict. quast. 15. art. 5. num. 77. & seq. cuyas son las palabras referidas.

130 ¶ Quela Prebenda no estuuisse vacua, ni que el Obispo la pudiesse proueer, patet, por que don Pedro Fernandez Pretel no quedò priuado por el delito de que fue aculado de su Prebenda, solo por que lo cometiò, y era necessario cosa juzgada contra el que no ay, como de xamos prouado.

131 ¶ Item quia, la sentençia de priuacion de Beneficio, ò Prebenda es apelable, quoad vtrumque effectum, como notamos desde el nu. 72. y siendolo no se puede proueer, nisi terminata definitiue causa, con tres sentençias conformes.

132 ¶ Item, segun la regla de la Chancilleria, es constante, que los meses reservados son Enero, Febrero, Abril, Mayo, Julio, Agosto, Octubre, y Nouiembre. y tocan a la Camara Apostolica para proueer lo que en ellos yacare, Gonçal. in reg. 8. Cancellar. in diuision. regul. à nu. 9. & in procm. §. 1. num. 51. Puteus decis. 492. per tot. lib. 2. & decis. 215. lib. 1. Loter. de re Benef. lib. 2. quast. 37. & seq. qui omnes plures, & plura, no auiendo alternativa, por que auiendola el Ordinario deue proueer el guardatfe, aliàs corre la prouision de los meses reservados que son los referidos.

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

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

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

135 ¶ *Aut enim sententia, & eius executoriales continent prestandam certam, & determinatam rem, & speciem, ita quod speciei sit faciendae: arditio, & executio, ut domus vinea vestis, & similiter, & tunc executor compellere debet ipsum condemnatum ad tradendam rem ipsam in qua condemnatus fuit, quia ad id precise tenetur, adeo quod executor ipso renuente tradere, eum à possessione deicere, eam vi, & manu militari potest, & eandem possessionem tradere, & restituere victori pro quo lata fuit sententia, quae quidem obligat precise ad factum traditionis, nec solvendo interesse liberatur damnatus, la Prebenda se manda restituir, quocumque desentatore expulso, desta dà la possession el juez para defenderse, en ella don Diego de Arguello fue citado, y llamado, y condenado; luego ni su contradicion, ni apelacion podrán*
sus.

suspender la posesión dada.

136 ¶ Si comparciera en Roma, es cierto que la excepción con que auia de defender su derecho era el título que oy ha presentado ante este juez executor, no fue no defendido la causa (aunque allá se dispuso, y alegó qual era el título de su prouision intempestiua) y consta de la Bula, no es dudable que la excepción que dexó de yr a oponer, y se halló en los autos, quando llamado no le aprouechara, alegada ante el executor, prout in simili notat Petr. Surd. *conf. 405. à num. 15.* con otros que refiere el señor Salgad. *de Reg. protect. 2. part. cap. 3. à n. 4.* Y en el num. 15. afirma no auer lugar la fuerça, à non admisione appellationis, aut executor sit merus, aut mixteus, ibi: *Es hinc est, quod neater executor* (habla de mero, y mixto executor en lo especial de que tratamos) *à quo appellatione emissa ab eo negat delationem uinifacit quoniam uulgare est, ut ab executeore non sit licita, nisi modum excedat,* hablando en el caso de que tratamos.

137 ¶ Y en el num. 24. da la razón de que el executor, no es el que graua quando executa, sino el que lo manda, ibi: *Tua ex rationibus, quæ à DD. reddi solent propter quas ab executeore non appellatur quarum potissimum attendenda, illa est, quia si grauamen adest iudex eiusque sententia, illud inferunt qui eam tulit non uerò, s. qui eam effectui tradidit, quique iudicis mandatum fideliter exequitur, ita considerat Graues. *conf. 273. nobilis domine, col. 2. num. 10. Rebus. in tract. de appellat. art. 7. glaf. 2. num. 15. vers. Quintus, tom. 3. Scaccia eod. tract. quæst. 7. limit. 16. Ergo quem admodum denegatur appellatio ab ipso iudice. Sententia transacta in rem iudicatam, debet merito denegari ab eius executeore cum in hæc esset grauamen.**

138

¶ A mas ponderacion de la hecha

o

nos

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

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

140 ¶ No rejito el ser sentençia absolu-
toria, como dexamos fundado, passo al estylo de la
Curia Romana, suponiendo que en ella qualquiera
sentençia absolutoria es exequible, quando es en
materia criminal, porque vna sola haze cosa juzga-
da de iure ordinario, y no auiendo parte no se ad-
mite apelacion, ni el Fiscal la puede interponer, cõ
que el auer mandado Yñigo Caraciolo reintegrar
a don Pedro Fernandez Pretel en sus Prebendas,
aunque no fuera por los defectos que dexamos fun-
dado, solo este titulo bastaua, vt sentençia exequere
appellatione remota:

141 ¶ Y así se afirma, que gouernado Fa-
bio Mirto, Arçobispo de Nazarea, in Prouincia
Marchia Anconitana, quisieron que el Fiscal de la
Tri-

Tribunal apelara de vna sentença criminal, en que el Reo auia sido absuelto, porque la parte que acusa no auia continuado el juyzio, y que respondia: *Ego nolo esse laico Auditorum, & Fiscalis*, como lo refiere Ioseph Ludou. *decis. Lucens. 1. num. 43.* ibi. *Quia possunt esse concordēs Fiscas cum alijs officialibus, & cum eis participare de sportulis, quae essent tacite concusiones in prauidicium partium, & iustitia.* Et ibi: *Accessam nec sub clipeo iustitiae, & Gamatae opprimantur subditis.* Poco se fia de los Fiscales en aquellos Tribunales, pues mas se caute-la el preuenir su modo de proceder, que no el casti-gar los delitos (siendo causa publica, y aquella vti-lidad particular vaticinio de un ser de Laerc. *lib. 1. cap. 9.* descriuiendo del juyzio el modo de proce-der, ibi: *Forum esse locum mutuis hominum frau-dibus, ac rapinis destinatum horans viros litigan-tium per fas nefasque lucra venantium.*)

142 ¶ Ni por ser dada contra contuma-
cē, porque este se excluye de apelar, segun Scaccia
de appellat. quest. 17. limit. 3. num. 1. Rota *decis.*
16. alias 364. in non. de dol. & contum. a num. 1.
Capicius *decis. 139. num. 2.* Decius *cons. 34. num.*
1. Rebut *in tract. de appellat. art. 7. glos. 2. nu. 7.*
como lo fue don Diego de Arguello, que citado, y
llamado no compareció, y assi dize Scaccia *dict. lo-*
conum. 17. que la contumacia del que llamado no
comparece, es mayor que la de aquel que omitió el
seguir el pleyto, ibi: *Vi verus contumax in non*
veniendo, non possit appellare, secus si sit verus con-
tumax in non agendo, quia is potest appellare, vi in
iudictis & citationum referunt, & sequuntur Franch.
in cap. 64. Nicolao in fin. num. 23. de appellat.
Alexand. in l. 11. properandum. §. si autē Reus,
sub nom. 21. concl. 10. de iudic. en todo peçò don
Diego de Arguello en este caso, si con esto nos cō-
tenta-

tentaramos para excluderle de la apelacion de que pretende valerle.

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

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

145 ¶ Que esta practica estè en vfo, y sea legal, y corriente en la Rota, la testifican Ciriaco *controu. tom. 1. controu. 131. a num. 1.* a donde refiere a Guazin. *de defension. Reorum, defension. 36. cap. 14. nu. 2.* Farin. *in prax. crim. quest. 101. num. 32.* Rota *antiq. decif. 306.* Innoc. *in cap. cum clamor, de testib. Gramatic. decif. 14. num. 2. in fin.* Anton. Gabriel *tom. 3. cum opin. 111. de criminalib. conclus. 14. num. 5.* Joseph Ludou. *dict. decif. 1. a num. 41.* vbi de communi vfo, & consuetudine restatur Maceratens. *lib. 3. resolut. 41. num. 2. vers. Quo uero ad fiscum, Franch. part. 1. decif. 148. nu. 1. & part. 2. decif. 467. nu. 6. Capicius decif. 144.*
¶ decif.

¶ *deciſ. 137. num. ſin. Franciſc. Viuius lib. 2. deciſ. 378. num. 5. in ſin. ¶ num. 8.*

146 ¶ Entre los referidos ſientelo miſmo Scaccia *de appellat. quaſt. 17. limit. 49. num. 1. ibi: Limita, ut non procedat in ſententia abſolutoria lata pro Reo, quia ab ea in iura laudabilem conueſtudinem haſtenus in Curiam ſeruaſam nõ admittitur appellatio ſiſci, ex diſpoſitione Bulla 74. Pij IV. reformatio Tribunalis Auditoris Camere, veri. Minus etiam, fol. 755. prout aduertit Ferrin. quaſt. crim. 101. num. 32. Et quod ſiſcus non appellat à ſententia abſolutoria pena corporis: afflictiva refert etiam ex dict. motu proprio Marchſanus de commiſſ. part. 2. in commiſſione appellat. ion, cap. 2. ſub num. 35. fol. 36.*

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

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

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

149 ¶ Menos obsta la vltima replica que
por parte de D. Diego de Arguello se ha representa-
do, entre las que discurriò para su defenfa, con que
nosempenò en este trabajo, y queda anotada en el
num. 27. deste alegato, de que ignoro quien fuesse
juez, pues viò compulforiales de dos, y que aora vè
sentencia de otro, y que por esta ignorancia no su-
po ante quien acudir.

150 ¶ Si mi respuesta, señor, valiera, yo
dixera, que pues dos fueron los juezes que le citarò
para acudir a la defenfa de la causa, que acudiendo
ante vno, supiera qual era el competente, porque si
acertara con el que tenia la jurisdiccion, conociera
que el otro no era juez, y si encontrara con el que
no conocia de la causa, en el Tribunal del otro ha-
llara quien le oyera de su justicia, no fue al llamado,
y descansa sobre su possession, y precepccion de fru-
tos, juzgauasse *beatus quia in possessione*, segùn Ne-
nizan. *cos.* 6. *n.* 13. Silvan. *conf.* 27. *n.* 7. § 10. Loter.
de re Benef. *lib.* 2. *quast.* 45. *nu.* 3. Surd. *conf.* 338.
lib. 3. *num.* 21. no patrocina, ni defiende el derecho
alque a su misma defenfa se niega, culpaua Marco
Tulio *lib.* 4. *apothemata* M. Coelio por lo remiso
que era en defenderse; y facil en imputar descredi-
tos, con estas palabras: *M. Coelium melius obijciē-*
torum crumina qua defendentem, bonam dextram,
malam sinistram uere, quia dextera ferimus
gladio sinistra clipeo defendimus, no juzgando
por buenas las defensas, pues las patrocina sinistra
manus.

151

¶ Estos accidentes en el retiro, ò
con-

contumaciade don Diego de Arguello padece D. Pedro Fernandez Pretel, pues omitiendo acudir a Roma para que fue citado a instancia de don Pedro no lo hizo, y aqui donde no puede valerle la defensa de la causa, no lo licito alega, sino que ofende, *defensia est totam corpus, famam rei que uertit, et illat amorem repellere, sine upidi alic, sine conuicio nocendi, aleri Guillardin, in sua histon, lib. 10.* esta era la que allà, y acá deuiera hazer, no pide esta causa en los procedimientos del juez executor de las letras Apostolicas memorias de delitos passados, quando, si los huuo, la sentècia de la Rota los desvaneciò, y si su rebeldia le traxo al estado presente, procure para su remedio acudir a la Rota, a donde de su possession (si qua est) si està en tiempo, serà oydò, mais rebelde, no obedecièdo al precepto del superior, querer que un mero executor le oyga durares est.

152 ¶ En la Curia Romana se despacharon las dos Bulas compulsoriales por dos diuerfos juezes, como queda dicho, con entrambas fue citado, y llamado don Diego de Arguello, y aunque esta forma de despacho podia correr con lo q̄ anotè a num. 26. con todo se deue asimismo advertir, que para ser verdadero contumaz don Diego de Arguello era necessaria bina citatio, y como esta es materia de estilo, se despacharon primeras, y segundas letras en la forma que en la Curia Romana se obserua; con las quales fue citado, y asi lo afirma Acursius in §. *si quis autem*, in verbo, *admonitus*, ubi Angel. in *Authent. de hered. et falsid.* Et in *traç. de malefic.* verbo, *nec non ad quarellia*, col. 11. Afflict. decif. 264. num. 4. Ioann. Anton. de Nigris in cap. *Regn. et si frequenter*, num. 20. Cœpola cautel. 110. Marsil. sing. 616. Boer. decif. 255. Capicius decif. 205. Roman. in l. *quandiu*, §. 1. ff. de *acquirend. hered. ar.* y esta fue la causa mas adequada al despacho duplicado; con que cessa la variedad

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

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

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

multiplicidad de juezes, p[er]o solo en caso de obediencia, *aequalissimum est iuris in exceptionem.*

155 ¶ Y la razon es, porque el citado, y llamado para que tenga escusa, necesario deber co- parecer alegar la causa de la escusa, de suerte, que si citado vnó por dos juezes iguales in iurisdictione, deue ante el que eligiere comparecer alegar la causa de defenfa, y de como por lo mismo ay llamamiento por otro juez, Franc. Viuius *decis.* 274. *no.* 10. Cabed. *decis.* 22. *part.* 1. *num.* 7. *¶* 8. *Surd.* *decis.* 26. *num.* 14. Fr. Emanuel Rodrig. *tom.* 2. *quest. regul. quest.* 62. *art.* 17. *ad fin.* *¶* *quest.* 63. *art.* 7. *verf.* *Secundo inferitur*, porque aliàs en lo executiuo, ò possessorio que de dicho juyzio resultar no serà oydo en forma alguna.

156 ¶ En terminos de possessorio contra citado que no compareció, resoluid *Speculat. in tit. de primo, ¶ secundo decreto*, §. 1. *quod Reus non audiatur*, his verbis: *Decima non p[er]na, quia ad hoc mittitur in possessionem bonorum res contumacis*; al Reo mada se le quiten sus propios bienes, que es caso mas ríguroso que el nuestro, lo mismo tiene Bart. *in l. cum proponas, num.* 2. *C. de bon. aut. iudic. possiden.* *¶ in l. si finita, §. Iulianus, ff. de dam. infect. num.* 17. *vbi Alexand. num.* 32. *¶ in l. 1. §. fin. ff. si quis ius dicent non ob temp. Roman. cons.* 454. *num.* 3. *Gail. obseru.* 90. *lib.* 1. *num.* 1. *¶ de p[re]te pub. cap.* 6. *num.* 8. *Abb. in cap. fin. §. in alijs, num.* 31. *¶* 32. *vt lit. non contest.* *¶ in cap. prout, num.* 8. *¶* 22. *de dol. ¶ contum.* *¶ in cap. cum venissent, num.* 6. *¶* 12. *de eo qui mittit in poss.* Marian. *Freccia in tract. de presentat. instrument. part.* 16. *quest.* 5. *¶* 101 *am.*

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

Q te

te vn juez mero executor, solo se le cōdena de equi-
dad, pueda acudir al juez que despachò las letras a
purgar su contumacia, & solvere expensas, y que
entonces audiatur, alias minime, l. *fancimus*, vbi
Bald. C. de iudic. *Amb. qui semel*, vbi Bart. *not ab.*
3. C. *quomod. Et quand. iudex*, Ioann. de Grasias
in traçt. de substantialib. Procuratorij, §. *ad ori-*
gendum, num. 2. Alexand. *in l. si finita*, §. *Iulia-*
nus, num. 80. Et 81. ff. *de damn. infcã.* Mirant. *in*
specul. aureo, part. 6. in verbo, *contumacia*, num.

13. Con que el juez mero executor, a uo serlo, co-
mo queda dicho, proueyò ajustadamente el dia
veynte y quatro de Diziembre, *no era juez mas*
que para amparar a don Pedro Fernandez Pre-
tel, que era la jurisdiccion que tenta illo tempore, y
que don Diego de Arguello acudiera al juez donde
emanauan las letras de su comission.

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

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

ditor determine por sí los que le tocan.

160 ¶ Con que si don Diego de Arguello acudiera a Roma con facilidad supiera quien era de su causa juez, aunque las compulsorias viesiesen despachadas por otros, con que se conoce que esta representacion de multiplicidad de juezes mas es querer dilatar, que no defender.

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

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

L.D. Antonio de Morales
y Noroña.