



21

Spiritus Sanctus illuminet intellectum.

P O R

DOÑA MARIA DE
Zayas, y doña Geronyma de Zayas,
herederas de doña Isabel de Zayas, su
hermana, muger que fue de Lucas de
Medina, difunto, Receptor de la
Inquisicion de Seuilla.

C O N

El señor Fiscal, y los herederos de Pe-
dro de Sepulueda, y demas acreedores
a los bienes del dicho Lucas
de Medina.



Resupuesto el hecho deste
pleyto, y que el Licenciado
Isidro Pañal, Iuez de bienes
de la Inquisicion de Seuilla,
que desta causa conocio,
graduò en primer lugar al
Fisco, para que fuese paga-
do de los bienes del dicho Lucas de Medina, del

A

alcan-



alcance, q̄ como a tal Receptor de la dicha Inquifcion se le auia fecho, y en fecondo lugar graduò a las dichas doña Geronyma, y doña Maria de Zayas, en toda la cantidad que dentro de veynte dias de la execucion de la fentencia, aueriguaffen auer valido, y mostrado la dote que lleuò al matrimonio la dicha doña Ifabel de Zayas, cõ el dicho Lucas de Medina, con calidad que tuieffen obligacion de recobir en cuenta los bienes rayzes que eftauan en fer quando murio la dicha doña Ifabel, y los consumidos por fu jufto valor. La pretenfiõ de las dichas doña Geronyma, y doña Maria de Zayas, es que fe confirme la dicha fentencia, en quanto por ella fe manda fe les pague la dicha dote, fu plienõdola en quanto a fus intereffes, y mandando fe les pague luego, fin que tergan necesidad de aueriguarla dentro de los dichos 20. dias. Y q̄ afi mismo fe confirme la dicha fentencia, en quanto fe declaró por nulo el cenfo de 430.750. maravedis de reditos en cada vn año, que el dicho Lucas de Medina, y doña Ifabel de Zayas fu muger, y las dichas fus hermanas, como fus fiadoras, fundaron en fauor del General Francisco de Nouoa. Y que afi mismo fe deue confirmar en todo lo demas que es en fauor de las fusodichas.

His fuppositis, la iufticia de las dichas doña Geronyma, y doña Maria de Zayas, fe fundara en dos articulos:

El primero. Que ellas fon anteriores a todos los acreedores que han falido a efte pleyto, y que tienen prouado bafantemente auer lleuado en dote a dicha doña Ifabel a poder del dicho fu marido 8550.422. maravedis al tiempo, y quando cõ el cafo; y que dellos fe le han de pagar los juftos inte-

2

interesses, desde el día de la muerte de la dicha doña Isabel, o por lo menos desde la contestacion deste pleyto.

El segúdo, que no se pudo fundar el dicho tributo, sobre los corridos de otro censo que deuia el dicho Lucas de Medina, al dicho General Francisco de Nouoa, como fiador del Marques del Valle.

Supponitur etiam, que la sentencia del dicho Iuez de bienes, está passada en cosa juzgada, cõtra todos los acreedores del dicho Lucas de Medina, excepto contra los herederos de Pedro de Sepulueda: porque aunque algunos dellos apelaron ante el dicho Iuez de bienes, y otros se presentaron con los testimonios de sus apelaciones, en el Consejo, como lo hizieron Francisco, y Pedro de Moncada, y don Bernardo de Saauedra y Sandoual, no expressaron agrauios, ni prosiguieron la apelacion; solo los han expresado los herederos del dicho Pedro de Sepulueda, y con ellos, y con el señor Fiscal, tan solamente, se ha substanciado la causa en esta instancia: y assi en quanto a los demas por el transcurso del año, de quo in cap. cum sit Romana, & in Clementina sicut, eodem titulo, está la sentencia passada en autoridad de cosa juzgada, y mas sin duda contra los que no se presentaron, ni apelaron, l. si praefens, C. quomodo, & quando iudex, dicta Clementina sicut, de appellationibus, l. 2. 3. tit. 2. 3. part. 3. Rota 690. in antiquis, Didaeus Perez in l. 2. tit. 1. 6. lib. 3. ordinamenti.

Neque oberit si dicatur, que en los Tribunales supremos, no se causa desercion, y que en qualquiera tiempo que en ellos se viere el pleyto, se ha de conocer de justicia, seu iniustitia sententia. Afflict. decif.

decif. 79. & decif. 243. Auend. responf. 2. nume. 6. Gutierrez in pract. lib. 1. quæst. 103. Porque esta doctrina procede, y los Doctores hablan, quando el apelate post lapsa fatalia à iure, vel à iudice asig nara, se presentò in supremo Tribunali: pero no quando auendosi presentado, no expressò agrauios, ni hizo diligencia alguna in prosecutionem suæ appellationis, vt in terminis loquendo, dixit Maranta de ordine iudiciorum 5. part. numer. 15. nam si grauamina non sunt expressa, non dicitur appellatio prosequatur, vt dixit Angelus in authet. de iudicibus, §. appellaciones, que refert & sequitur Auend. d. responf. 2. num. 3. in fine, & ita iudicauit Rota, vt testatur Puteus decif. 311. lib. 2.

Y aũ los herederos del dicho Pedro de Sepulue da no hazen oposicion a la pretensio de las dichas doña Geronyma, y doña Maria de Zayas, porq̃ es posterior a la dote de la dicha doña Isabel: y solo tratã de cobrar su debito de los seys mil ducados que estan depositados por bienes del Marques del Valle, para hazer pago al Fisco, y a los acreedores del dicho Lucas de Medina: demanera que estando pagado el Fisco, se hallan solas, y sin contradictor, las dichas doña Maria, y doña Geronyma, para cobrar su dote de los bienes del dicho Lucas de Medina.

Primus Articulus.

LAS dichas doña Maria, y doña Geronyma entran fundando su pretension en este articulo, con la escritura de dote que en fauor de la dicha doña Isabel su hermana otorgò el dicho Lucas de Medina, en 3. de Diziẽbre de 1599.

3

en la ciudad de Seuilla, ante Geronimo de Salazar
escruiano del numero della, por la qual auiendo
precedido pedimieto de la dicha doña Isabel, he-
cho ante Maximiliano de Espinosa, Teniente de
Asistente de la dicha ciudad, è informaciõ que la
dicha doña Isabel de Zayas ante el dio, de como
al tiempo, y quando se casò con el dicho Lucas de
Medina, lleuò en dote, y casamiento las dichas
855y.422.maruedis,&c. qui habet instrumentum
pro se, dicitur habere probationem probatam, vt
dixit Alciatus in tract. de præsumptionibus reg. 3.
præsumpt. 13. num. 8. cap. cum dilecti. de solutio-
nibus. Osafcus decis. 72. numer. 4. Grammaticus
decis. 103. num. 1. Rolandus à Valle, consil. 40. nu-
mer. 8. volum. 2. Hieronymus Gratus, Tiraqueillus
pluresque alij, quos refert & sequitur Mascardus
concl. 907. num. 1.

Y aunque ingenue fateor, que si para la prouan-
ca de la dicha dote, solo se fundaran las dichas do-
ña Maria, y doña Geronyma, en la confesiõ que
della haze en la dicha escritura el dicho Lucas de
Medina, no fuera bastante para que por ella que-
dara prouada, l. 1. cum sequentibus, C. de dote cau-
ta nonnumerata, l. 9. tit. 5. part. 5. Maximè, quãdo
talis confessio resultat in præiudicium creditorũ,
glos. in l. Afsiduis. §. cum enim, in verb. data, C.
qui potior. in pignor. habeant. & ibi Baldus nu. 2.
& 8. cum adductis à Valasco, cõsultation. 3. n. 12.
cum sequentibus. Camillus Borrellus, consult. 56.
num. 37. Y auiendo sido la confesion, constante
el matrimonio, y treze años despues que fue con-
traydo, estamos fuera destos terminos: porque pre-
uiniendose la dicha doña Isabel para qualquiera
acontecimiento que adelante sucediesse, pareciẽ-

dole que su dote no quedaua segura con sola la
confesion del dicho su marido, para que el dicho
Teniente le obligasse judicialmente a otorgar la
dicha escritura de dote; en el pedimiento que pa-
ra ello hizo, ofrecio informacion, y presentò por
testigos a Catalina de Vargas muger de Miguel
Geronymo, vezina de la dicha ciudad, la qual di-
xo: Que sabe que al tiempo, y quando la dicha do-
ña Isabel se casò con el dicho Lucas de Medina,
lleuò en dote y casamiento las 85 504 2. marau-
dis. contenidos en la dicha escritura de dote, en
los bienes muebles, rayzes, y dinero, contenidos, y
expressados en vn memorial que le fue leydo. Lo
qual dize sabe, porque al tiempo, y quando la di-
cha doña Isabel casò con el dicho Lucas de Medi-
na, estaua en casa, y seruicio de la susodicha, y vio,
y conocio en su poder los dichos bienes, y se ha-
llò presente a hazer muchos dellos, como de su di-
cho còsta, fol. 504. pieça 3. Y D. Maria de Valuer
de fol. 508. dicha pieça 3. dize lo mismo: y que lo
sabe por auerlo assi visto fer, y passar, y porque vio
que la dicha doña Isabel de Zayas hizo muchos
de los dichos bienes para quãdo se casasse, y otros
estauan muy biẽ tratados. Y doña Antonia Rami-
rez, pieça 3. contesta con los dichos, y dize sabe, q̃
la dicha doña Isabel tenia todos los dichos bie-
nes para quando se casasse; y que muchos dellos
los auia hecho; y labrado la susodicha, y estauan
nueuos, y los demas muy bien tratados, y que va-
lian muy bien las cantidades en que fueron apre-
ciados, y que los bienes rayzes se los vio poseera
la dicha doña Isabel antes que se casasse, gozando
la casa, y disfrutando los oliuares. Los quales di-
chos testigos se han ratificado en esta instancia en
el

25

7

4

el juyzio plenario, como de sus deposiciones cõf-
ta fol. 273. cum sequentibus, en el rollo del pley-
to. Y mas se ha presentado a doña Maria de V reña
muger de Bernardo de Castillo, tenedor de basti-
mentos de las armadas de Indias folio 168. la qual
contesta con las susodichas, y que vió poseer las
dichas heredades, y casa al dicho Lucas de Medi-
na, y desfrutarlos, como hazienda de la dicha su
muger, y q̄ vio como recibio los bienes muebles
y dinero, y vn esclauo, que todos valian la caridad
en que se apreciò: y que lo sabè por auerlo visto, sa-
bido, y entendido, como persona que muy de or-
dinario entraua y salia en la casa de la dicha doña
Isabel, y sus hermanas. Y la legalidad de Geronimo
de Salazar escriuano, ante quien passò la dicha es-
critura, està prouada con mucho numero de testi-
gos, y con cuyas deposiciones queda plenamente
prouada la dicha dote, asì en perjuizio del dicho
Lucas de Medina, como de sus acreedores; porque
quando no se quisieran valer las dichas doña Ma-
ria, y doña Geronima, de la dicha escritura, basta-
uã las deposiciones de los dichos quatro testigos,
cum dotis datio, si de ea non appareat instrumen-
tum potest probari per testes, glos. in l. cum citra,
C. de iur. dotium, & sicut in probatione cuiuslibet
actus sufficiunt duo testes, ita in dotis probatione,
Baldus consil. 461. Mascardus concl. 569. num. 1.
vbi hanc conclusionem multis ampliatis modis. Y
esto es en tanto verdad, que fauore dotis leuiiores,
& faciliores probationes propter eius fauorem re-
quiruntur. Decius consil. 135. num. 2. Bartolus cõ
silio 123. incipit factum sic se habet, l. 1. §. accedit
C. de rei vxori actione. l. 2. C. de dotis promiss. Pau-
lus Castr. consil. 92. volum. 2. cuius ratione proba-
tiones

tionen, quæ aliàs non reciperētur fauore dotis ad mittuntur, Petrus Benintend. decis. 41. nu. 6. imò probatur indicijs ac præsumptionibus, Bald. in dicta l. cum citra, C. de iure dotium, Rolandus à Valle de lucro dotis, quæst. 75. num. 20. Marfilis in rubrica de probationibus, num. 75. Calcaneus conf. 11. vol. 2. cum alijs adductis à Mascardo conclus. 566. per totam.

Y esta prouança està mas llana, si se considera q̄ la causa se recibio a prueua con el termino ordinario, y se hizo publicacion de las prouanças, y por ninguna de las partes que ha litigado se ha opues- to tacha, ni repulsa alguna contra los dichos testi- gos, ni alguno dellos, y por esta tacita aprouacion, quando padécieran notorias tachas y defetos, era visto aprouar las personas, y declaraciones de los dichos testigos: cum testes inhabiles admittuntur parte non opponente de eorum defectu, ex tacito eiusdem partis consensu, Albericus in l. si quis tes- tibus, C. de testib. & ibi Salicetus num. 9. vers. aut protestationem non fecit, Paulus de Castro num. 4. Angelo num. 4. vers. ultimo nota, Afflict. decis. 351. num. 7. Iulius Clarus in practica, §. fin. quæst. 24. in fine. Maximè quando exceptio quæ potest contra testem opponi respicit eius personã, prout est inimicitia familiaritas, consanguinitas, & similia, & non respiciunt odium ipsorum, prout est excommunicatio bani, & similia, vt bene aduertit Prosperus Farinacius lib. 2. tit. 6. quæst. 62. nume. 186. vbi refert Albericum de Malet. Menochiũ, Mascardum, & alios tenentes non oppositionem validare defectum testium respicientem eorum personas, non autem turpitudines, & hæc conclu- sio adedò vera est quod licet, pater non possit esse testis

5

testis pro filio, nec e contra, l. parentes, vbi Glossa & Doctores, C. de testibus, attamen si pars non opponat, admittitur testimoniū patris pro filio, Bart. in l. qui testamento, §. quæcunque, column. penultima, ff. de testament. Decius in l. qui iurisdictioni, ad finem, ff. de iurisd. omn. iud. idem in testimonio fratris pro fratre, & vxoris pro marito, quod admittatur parte non opponente, Speculat. in tit. de parte, §. i. verſ. quid ergo si aduersarius, Ripa in l. 4. §. hoc autē iudiciū, col. 3. ff. de damn. infect. Auſer. in decr. Tolof. q. 4. col. pen. in fin. Aym. Crauet. de antiquit. temp. i. par. §. quæritur etiā, nu. 27. Conque se responde a lo q̄ al tiempo de la visita se dudó, si los dichos testigos eran amigos, domesticos, ò familiares de las dichas doña Maria, y D. Gerónimo de Zayas, y a lo q̄ parecio a algunos señores del Cōsejo, q̄ deponian de antiguo acto, en q̄ parecia auia de auer faltado la memoria, y como de sus dichos cōsta del entrego de dote, de q̄ de pusieron no auia mas de treze años q̄ passó al tiempo q̄ fueron examinados por mandado del dicho Teniente de Seuilla, y en esta instancia solo se ratificaron auideles sido leydos sus dichos.

Y aunque regularmente est in iudicis arbitrio consideratio, an sit in teste obliuio, vel non, vt ex pluribus resoluit Menochius casu 26. per totum, Mascardus conclus. 1. 1. 27. num. 10. Y algunos Doctores han dicho, obliuionem præsumi per spatiū decem annorum, glossa in l. licet, de acquirenda possessione, & in l. peregre. eod. tit. Guido Papa de cision. 1. 27. num. 3. cum alijs adductis à Mascardo vbi proximè. Quando el caso es graue, y de importancia, y consideracion, per hoc rēporis transcursum, non præsumitur obliuio, Ruinus in cons. 73.

num. 10. volum. 2. Mascardus vbi proxime, nume:
19. per textum in l. quamquam, ff. ad Belleian. & in
l. item fulo, vbi glossa verb. ignarus, ff. locati. Y el
entrego de la dicha dote es considerable y de im-
portancia, y que auia de retenerse en la memoria
por las personas que del tuuierõ noticia, especial-
mète las que eran tan de casa, como los dichos tes-
tigos, entrando, y saliendo, vieron, supieron, enten-
dieron, y conocieron los dichos bienes dotales, af-
si en poder de la dicha doña Ysabel, como en el de
el dicho su marido despues de con el casada; y re-
frescandose cada dia la memoria cõ la vista de los
dichos bienes, no podían los dichos testigos caer
en oluido. Nam in iis quæ quotidie videntur, & ha-
bent tractum successiuum, iudex non admittet o-
bliuionis præsumptionem, etiam si longum tem-
pus intercessit, quia successiua illa cõtinuatio, ac-
tum effecit rem magis, & magis notoriam, vt con-
suluuit Menochius consil. 265. num. 29. volum. 3.
Hieronymus Gratus consil. 12. nume. 42. vers. Præ-
tereã. Guid. Pap. consil. 191. num. 2. optimè Mascar-
dus conclus. 1137. num. 34. Y los dichos testigos
por ser algunos dellos personas domesticas, y que
frequentauã la casa de la dicha doña Ysabel, y veia
lo que en ella passaua, y como la dicha doña Ysa-
bel hazia el axuar para quãdo se casasse, son los le-
gitimos y verdaderos testigos para testificar en es-
ta causa, l. consensu, C. de repudijs, ibi: *Quoniam ea
que domi geruntur non facile per alienos poterunt con-
ferri*, in quibus quia ocultæ fieri solent, & vt pluri-
mum nulli testes interuenire solent, nisi fortasse
mulieres, & domesticæ persone integri testestalis
reputantur, Bartolus in l. cunctos populos, nume.
23. C. de summa Trinitate & fide Catholica, vbi la
son.

fon. num. 59. adducit plura; Mascardus concludit.
 1365. num. 1. Y no ay ley que diga, que si passados
 diez, veynte, treynta, quarenta años, o mas; vn testi
 go dixesse que se acuerda de lo que en el dicho tié
 po passo, no valga su dicho y deposicion.

Ultra de que cessa toda disputa en las casas y
 oliuares, y en el esclauo, que siempre han esta
 do, y estan estantes, y los dichos testigos, y to
 da la ciudad de Seuilla conocen los dichos bie
 nes por de la dicha doña Ysabel de Zayas. In
 ijs enim bonis cessat omnis fraudis suspitio, au
 thent. sed iam necesse, C. de donationibus ante
 nupt. vbi Ripa num. 26. Cojar. lib. 1. variarū, cap.
 7. ad fin. Barbof. in l. 1. 6. par. num. 41. ff. solut. ma
 trimonio.

Quinimo, aunq̄ los dichos testigos no se huie
 ran ratificado, y añadido de nueuo la dicha doña
 Maria de Vreña, q̄ tan copiosamente ha dicho del
 recibo, y valor de la dicha dote, y por palabras tan
 conluyentes, y q̄ este pleyto solo se juzgara con la
 escritura de dote, prout racet. y en la forma q̄ le juz
 gò el dicho juez de bienes, auderem dicere, q̄ se
 auia de confirmar su juyzio, y sentencia.

Porque aunque esta disputado, an confessio ma
 riti facta fauore dotis præiudicet creditoribus, &
 an dos confessata habeat priuilegium veri dotis, y
 muchos Doctores han tenido talem confessionē
 non præiudicare creditoribus, iuxta glos. in l. assiduis,
 §. cum enim, in ver. datæ, C. qui potior. in pig
 nor. habeant. Baldus, Tiraquellus, y otros muchos
 que referē Barbof. in dict. l. 1. 6. part. num. 26. cum
 sequentibus, ff. solut. matrim. Aluarus Valafcus cō
 sultatione 5. per totam. Hieronymus Magonius
 decis. Florent. 67. num. 12. Menochius cons. 54.

Arefmi-

Arsenio Tepato, titulo de dote cauta nonnume-
rata, vers. Confessio. Y esta parece la mas comú opi-
nion, sin embargo que Afflictis, Octauiano, y otros
que refiere Barbosa in dict. num. 26. tengan lo cõ-
trario, la dicha comú opinion se limita en dos ca-
sos, que ambos se ajustan a la pretension de las di-
chas doña Maria, y doña Geronima de Zayas. Y la
primera es, quando con la presuncion que la mu-
ger de derecho tiene que fue dotada (vt dixit Pur-
puratus conf. 461. num. 10. Socinus conf. 8. num.
17. lib. 2. Aymon conf. 49. nu. 1.) concurren otros
adminiculos, conjeturas, y presunciones, que ha-
gan verisimil la dote: y estas resultan de la deposi-
cion de los dichos testigos, que aunque al princi-
pio depusieron por mandado del dicho Teniente,
sine partis citatione, hazen presuncion y prouan-
ça de verdad: maxime, que en aquel tiempo Lucas
de Medina estava en su credito, y opinion de hom-
bre hazendado, y contra el no auia pleyto de acree-
dores, ni le hauo hasta Março de 1602. q̄ se despa-
chò contra sus bienes mandado de execucion; lo
qual fue dos años despues de auer otorgado la di-
cha dote, y assi no tuuo obligacion de citar a los
futuros acreedores, que entonces no eran parte: &
ad confectionem cuiuslibet actus citandus non est,
de cuius interesse tempore eius confectionis non
agitur. Baldus in l. ne quiquam, §. vbi decretum,
ff. de officio pro. conf. las. in l. filius familias, §. Diui.
de legat. 1. colum. 2. Purpuratus in auxhent. si quis
in aliquo, C. de ædendo, num. 22. & in conf. 422.
num. 4. vol. 2. Farinacius decif. 803. nu. 4.

Y tambien es presuncion de verdadera dote, las
pagas ciertas de algunas partidas, como son las de
los bienes rayzes, tapizerias, esclauo, y otras cosas
de

de importancia que se vieron, y conocieron en ca-
 sa del dicho Lucas de Medina. Et solutio aliquarū
 partitarum, inducit in ceteris partitis. verā solutio-
 nem, vt in terminis resoluit Rota, teste Farinacio
 decif. 269. num. 7. Y que talis confessio adminicu-
 lata præiudicet creditoribus, resoluit Aymōn Cra-
 ueta conf. 40. num. 4. Neuzatis conf. 56. num. 8.
 Baldus, & alij, quos refert. & sequitur Barbosa vbi
 proxime, r. im. 41. & ira iudicauit Rota, teste Farinacio
 dicta. decif. 269. quod non magnum dotis
 priuilegium est, cum alias quælibet solutio indi-
 cijs, & præsumptionibus probetur: vt ex pluribus
 resoluit Surdus decif. 105. per totam.

La segunda limitacion es, quando despues de la
 confesion de la dote, el marido, o sus herederos, o
 acreedores, estando en tiempo de oponer la excep-
 cion de la nō numerata dote, que es dos años, iux-
 ta l. contractibus, C. de nonnumer. pecun. athen.
 de tempore non solutæ pecuniæ super dotē, verſ:
 Si ergo, nō se opusiere la excepcion; que en este ca-
 so, talis confessio præiudicat creditoribus: & talis
 dos gaudet priuilegijs, ac prærogatiuis vere dotis;
 vt tenuit Bartolus in dict. l. afsiduis, num. 11. Ale-
 xand. num. 35. Baldus Nouellus de dote, i. o. parte,
 num. 12. Aluārus Valascus consultat. 5. nu. 6. Bar-
 bos. vbi supra num. 34. Boerius decif. 330. pluresq;
 alij relati à Teparo, C. de dote cautā nonnumera-
 ta, verſ. lapsis temporibus, Camillus Borrelus conf.
 56. num. 37. qui hanc conclusionem, in num. 39.
 maximè cum pluribus procedere dicit, Quando ta-
 lis confessio fuit facta in iudicio, seu ipse maritus
 renunciauit exceptionem nonnumeratæ pecu-
 niæ, vt prius in num. 3. dixerat. Y en este caso con-
 curren ambas calidades: por que por mandado, y

D

autori-

autoridad de justicia hizo la dote, y confesion de ella el dicho Lucas de Medina, y en la escritura renunciò la excepcion de la nonnumerata pecunia.

Yaunque Geronimo Magonio citando a Socino, Afflictis, y Alexandro, en la dicha decision Florentina 68. num. 8. dize, que el tiempo opponende exceptionis nonnumerata dotis, no corre a los acreedores hasta el dia que tuuieron ciencia de la confesion del marido, es cosa cierta, que aunque por el dicho juez de bienes se dio traslado de la dicha escritura de dote, ninguno de los acreedores dixo contra ella, solo Pedro de Moncada, que no ha seguido la apelacion, alegò que su credito era anterior a la fecha de la dicha escritura de dote: & per non oppositionem contra scripturam in iudicio productam de eaque copia aduersario data, non solum inducitur renuntiatio iuris non opponende exceptionis nonnumerata dotis, verum etiam approbatio omnium rerum quæ in ea continentur. Hostiens. & Antonius de Butrio in capit. quoniam contra, de probatio. Guidon Pap. quæst. 221. & quæst. 424. quod procedit etiam si fuerit scriptura priuata. Baldus in l. si ex cautione, C. de nonnumer. pecun. 4. quæst. Craueta de antiquit. temporis, 1. p. §. quæritur etiam, num. 23. Paulus de Castro conf. 314. col. 2. post medium, vbi dixit: Approbatam videri scripturam ab eo qui cum sepius in manibus habuit, non contradixit. Menoch. de arbitrar. casu 21. num. 3. in fine: plura adducit Surdus decif. 199. num. 8. cum sequentibus, vbi in num. 10. dixit. *Quod nemo est tam fatuus qui non esset contra dicturus, si aliud scriptum vidisset, quam vere inter partes gestum est.* Tacens enim in iudicio habetur

habetur pro cōfistente, cap. 2. de appellacionib. lib. 6. Bartolus in l. vnica, C. de relationibus. Y aunque parece pudiera cessar esta disputa; si los dichos acreedores in se assumerent onus probandi prædictam dotem nõ fuisse receptam, nec numeratam, vt aliàs dixit Barbof. vbi supra, nu. 33. y que el Consejo que juzga sola facti veritate inspecta, Grammaticus concl. 129. num. 21. Sardus dicti conel. 105. num. 13. si la dicha doña Isabel nõ huiera lleuado dote, nõ se la mandara dar, por ser cierto que la lleuò, nõ solo nõ han tratado de prouarlo, pero ni lo han alegado, ni contradicho.

Y estando como està fundado, con fundamentos tã solidos, que la dicha doña Isabel lleuò a poder del dicho su marido las dichas 855422. maravedis de dote, se sigue ser justa la pretensio que las dichas doña Maria, y doña Geronima tienen, que se les paguen los justos interesses à die retardatæ solutionis, pues la mora es conocida por el transcurso del año, que para entregar los bienes muebles, y dinero, han tenido las personas que sucedieron en el derecho del dicho Lucas de Medina, iuxta tex. in l. 1. §. ex actio, C. de rei vxori actio. l. 31. tit. 11. part. 4. Porque aunque es verdad, que ha auido disputa, an debeatur vxori moram passæ in restitutione dotis eius fructus: y muchos dixerõ que nõ se le deuian, quia reputabantur vsuræ. Castro in l. diuortio, in princip. num. 6. ad fin. col. 4. Ancharr. consil. 150. col. 2. Afflict. decis. 284. numer. 1. & ibi Vrsilis n. 6. Maric. de tacit. & ambig. conuentio. lib. 2. tit. 11. num. 38. cum alijs adductis à Barbof. in l. 2. in princ. 1. part. ff. solut. matr. nume. 46. quando el interes se pide, ratione lucrifessantis, seu damni emergentis, iustamente debetur

turtali mulieri moram passa. Y assi lo tiene el mis-
mo Afflictis en la decif. 248. Negufancius de pig-
noribus, pag. 5. memb. 5. in fin. Menoch. de arbit-
casu. 1. 19. num. 2. Surdus de aliment. titu. 1. quæst.
45. num. 28. Barbof. ybi supra, num. 48. Gratianus
dict. discept. 243. n. 12. Yaunque dize que es ne-
cessario que la muger verifique, y prueue el lucro
cessante, y damno emergente; esto no procede en
España, por el frecuente empleo que ay de los cê-
fos, mediante losquales es notorio el lucro cesan-
te, vt resoluit Couarr. lib. 3. variar. cap. 1. nume. 3.
y assi lo juzgò la Rota, teste Cesare Grassis decif.
2. num. 2. de v furis, y que se le aya de assignar cier-
ta cantidad prædicti mulieri, ob retardatam solu-
tionem ratione lucri cessantis, & damni emergen-
tis. Testatur Molina de Hispanorum primogen.
lib. 4. cap. 5. num. 6. Rodriguez de annuis reddit-
ibus, lib. 3. quæst. 7. nu. 55. Y todos los sobredichos
Autores resueluen, que la razon del capitulo salu-
briter de v furis, corre també en la muger que no
fue alimentada por los herederos del marido, y q̄
no es justo que ellos se aprouechen de los interes-
ses de la doté retardada, y la muger padezca neces-
sidad, y se empeñe para alimentarse a si, y a sus hi-
jos, y familia, vt optime dixit Thefaurus decif. 43.
num. 4. ibi: *Neque me mouet ratio illa usuræ, quã Do-
ctores considerant in hoc casu, quia si canonum decreta
in cap. salubriter, id cõcedunt marito ex eo, quia vt plu-
rimam dotis fructus non sufficiant ad onera matrimo-
nij suportanda, quare id non concedent mulieri quæ
viro orbata, nullum habet lucrum, & dãmnum semper
emergens est. Miseraque vidua non habet vnde victũ
sibi parare possit heredes vero mariti ex dote pauperis
viduæ lucrum percipiant.* Y assi dize auerse juzgado

en el

5
9
en el Senado Pedamontano, y refiere a Mateo Co-
lerio in lib. de processibus executiuis part. 1. cap.
10. que sapissime fuit ita iudicatum in Senatu
Saxonia.

Y quando à die mortis de la dicha doña Isabel,
no se les deuan, se les deueran saltem à die litis cõ
testationis, l. 2. C. de fructibus, & litium expens. l.
sed & si, §. si ante, ff. de petitione hereditat. l. 3. §.
post litem, ff. finium regundorum, l. 1. & 2. cum vul
garibus, C. de vsuris, & fructibus legatorum.

Secundus Articulus.

Aunque el General Francisco de Nouoa
entra fundando la paga de su censo, y tri-
butos del, de 43y250. marauedis en cada
vn año, con la escritura de su fundacion, que esta
hecha, y otorgada en la forma ordinaria, dando el
escruiano fee de la paga, y con los demas requisi-
tos que para su validacion se requieren, como de-
lla consta, fol. 218. pieça 2. nam bonum ius, resul-
tat ex publico instrumento, quod facit rem certã
& manifestam, cap. cum dilecto, vbi Abbas nu. 2.
de solutionibus, & census præsumitur celebratus
cum reali numeratione pecuniæ, vbi notarius in-
strumẽto de numeratione fidem facit, vt in termi-
nis census iudicauit Rota in Benauentana census,
26. Decembris 1594. coram Illustrissimo Cardi-
nali Mãtica, & in alijs casibus relatis à Farinacio, de
cif. 282. num. 2. & in decif. 190. num. 3. Pero esta
conclusion se entiende quãdo no se ha impugna-
do por el deudor del censo, ò otro interessado, la
escritura y numeracion de paga; porque si contra
el tenor della, se prouare aliter fuisse actum, quam

scriptum, se ha de estar a la verdad, l. i. & per totum, C. plus valere, quod agitur quam quod simulate concipitur, i. fin. titul. 11. part. quinta. Y que se pueda prouar no auer precedido numeracion, sin embargo de la fe que della da el escriuano, iudicauit Rota dicta. decif. Farinacij 282. licet ipse dicat in num. 3. quod testes contra instrumentum deponentes, debent concludenter deponere, i. optimam ad finem, C. de committend. stipulatione, cap. tertio loco, de probationibus. Y por parte de las dichas doña Geronima, y doña Maria, ay tan concluyentes prouanças de la simulacion del contrato, que queda luce meridiana clarior, porque Pedro de Aguinaga Recetor del santo Oficio de Seuilla, fol. 204. dicta pieç. 2. dize que sabe, que por el año de 1600. el dicho Francisco de Noboa quiso executar al dicho Lucas de Medina, por sey scietas y rãtas mil marauedis q̄ el susodicho dezia le deuia de los reditos de ciertos tributos, de que era fiador del Marques del Valle, y por redimir su vexacion, y porque no podia pagar la dicha cantidad, se conuinieron, y concertaron, que della le fundasse el dicho censo de 43 11750. marauedis de renta en cada vn año, y que saliesse por sus fiadores la dicha doña Ysabel de Zayas, y sus hermanas, y que en esta conformidad se otorgò la dicha escritura de censo, sin que huuiesse verdadera y real numeracion, mas que fingida y simulada, para que el escriuano pudiesse dar fee della. Pedro Perez de Medina fol. 206. dize lo mismo, y que el dinero de que se hizo demostracion, era de los que cobraua el dicho Lucas de Medina de la Recetoria de la Inquisicion de Seuilla. Doña Antonia de Arellano, fol. 207. dize lo mismo, y que el dinero que parecio

cio para dar calidad a la escritura; lo facò el dicho
 Lucas de Medina de lo que tenia de la Inquisiciõ;
 y que esto fue publico y notorio, y que lo vio fer
 y passar como persona que muy de ordinario en-
 traba en casa del dicho Lucas de Medina Comen-
 ta con los dichos, doña Maria de Valderrama; la
 qual dize, que las persecuciones que el dicho Fran-
 cisco de Noboa hazia al dicho Lucas de Medina,
 eran tan grandes, que le obligò a fundar el dicho
 censo, y que su muger, y cuñadas le fassien por re-
 dimirse dellas: y que el dicho General Francisco
 de Noboa no dio dinero alguno, y lo q parecio lo
 facò el dicho Lucas de Medina de la dicha Reccto-
 ria, para qel escriuano pudiesse dar fe del entrego.
 Y lo mismo dize don Francisco de Medina; folio
 203. con lo qual està bastantissimamente prouada
 la simulacion de la dicha escritura, y numeracion
 della. Nam ubi indirectè aduersus instrumentum
 publicum probatio fit, tres testes sufficiunt, ac
 sunt necessarij, l. 32. titul. 11. part. 5. Covarrua.
 lib. 2. variarum, capit. 13. numer. fin. & in practic.
 capit. 20. nu. 6. y los dichos testigos son y se repu-
 tan por mayores de toda excepcion; porque de-
 mas de no resultar cosa de las generales, porque
 no lo sean, el dicho Francisco de Noboa no los
 ha reprobado, ni contra ellos dicho cosa algu-
 na; & sic quando aliquas repulsas paterentur om-
 ni exceptione maiores reputantur, vt supra la-
 tediximus.

De que se infiere, que la constitucion del dicho
 censo fue nula, y reprobada, y que justamente el
 dicho juez de bienes la declarò por tal. Porque aũ
 que es verdad, que entre los Theologos y Juristas
 ha auido muy grande disputa, sobre si el censo es
 forme

formè a las Extrauagantes de Martino, y Calixto,
y al motu proprio de Pio Quinto, se pùede fundar
aliter, quam pecunia numerata, y que si se reputa-
ra por tal la deuda que el vendedor del censo de-
ue al comprador, y se la da en pago della, la mas
cierta y verdadera opinion es, q̄ no vale esta confi-
titucion; por las palabras expresas de la dicha ex-
trauagante de Martino, ibi: *Ipsi venditori tunc in-
tegraliter pecunia numerata*. Y por las del motu
proprio de Pio Quinto, ibi: *Nisi verè in pecunia
numerata, presentibus testibus, ac notario, & in actu
celebrationis instrumenti, non autem prius recepto, in-
tegro iustoque pretio*. Y aunque es verdad que de
este motu proprio està suplicado en España, iuxta
text. in l. 20. titul. 15. libr. quinto Recopilat. en
quanto a que el precio se aya de contar ante el
escruiano, y testigos, attamen, ad validitatem
census legibus Hispaniæ requiritur traditio, &
numeratio pecuniæ contemporanea ipsi actui; y
assi parece estar dispuesto por la l. 8. titul. 15. libr.
quinto Recopilation. ibi: *Y que el dinero capital
con que se ouiere de comprar y cõprare el dicho censo,
no se pueda dar todo, ni parte alguna, en plata la-
brada, ni en oro labrado, ni en tapizes, ni en otras
alhajas, ni joyas estimadas, sino que toda la suerte
principal se aya de pagar, y pague de cõtado en dinero,
sin interuenir otra cosa que no sea dinero*. Y sin em-
bargo de la suplicacion del dicho motu proprio, lo
afirma Gutierrez in practicis, libr. 2. quæst. 176.
Y auiendo disputado esta questio latissimamen-
te Nauarro in commentario ad dictum motum
proprium Pij Quinti, dixit, inutilem esse creatio-
nem census factam ex quantitate antea debitam,
& in commentario de vsuris, notabil. 22. num. 78.
Pigarro

Pizarro ad statutum Guadalupe, glossa, y futuros, Rodoanus in tract. de rebus Ecclesia, in rubric. cōditiones quibus annui census licite emi possunt, ac vendi, num. 2. Fabius Turret. conf. 91. num. 20. & 1. Viuius decif. 369. num. 5. Rebuf. 2. tomo ad constitutiones Gallicas, in tract. de constitut. reddituum, art. 1. Virginio Vocatio de interdicto vti possidetis, cap. 18. in quæst. de censibus, num. 21. tom. 3. diuerfor. 2. par. ibi: *Et sic pretium debet esse in pecunia numerata; & receptum ab ipso venditore.* Y auiendo latissimamente. disputado esta questio Feliciano de censibus, lib. 2. c. 5. nu. 17. cum seqq. la refuelue por muy eficazes fundamentos siguiendo a los dichos autores: y en el segūdo tomo, lib. 2. cap. 5. nu. 17. aunque dize, que post prima scripta, nonnulli Auctores contrarium tenuere, dixit, quam sententiam ipse probauit, dicto num. 12. lib. 2. cap. 5. nu. 17. quanto diutius cogito, tanto mihi probabilior videtur, y por otros fundamētos y autoridades corrobora esta opiniō, y dize ser la mas verdadera y recebida. Y en el nu. 11. q̄ así lo ha visto juzgar, y juezgō muchas vezes, ibi: *Vnde sæpe numero iudicauit census eiusmodi iniustos, & illicitos, & vidi improbatos pluribus sententijs,* & ita iudicauit Rota, teste Farinacio decif. 154. & 190. & melius decif. 132. vbi dixit, quod ad eō census vēditus absque numeratione nullus est, vt non sufficiat numerationem per cedulam *bancharca*, Gratian. disceptat. forens. discept. 321. nu. 18.

Y de los Teologos es tābien la mas recebida opinion, secundū Medinam, & Frūcisc. Garc. Michaelem de Palacios, Ludouicū Lop. Berardutum in summa confessorū, tit. de vsura circa contractus

cenfuales, Bartholomeū de Miranda, y otros que
refiere prædictus Felician. d. lib. 2. c. 5. nu. 17. Moli
na 2. tom. de iustit. & iur. disput. 389. Michael. So
lon in disputat. de censib. art. 3. controuerf. 6. ibi:
*Communis tamen Doctorum opinio indicat hanc con
ditionem, tam ex natura contractus, quam propter mag
na pericula usurarum, aliarumq; iniquitatum, quas
in censibus humana cupiditas passim exercet, necessa
riam esse debereque illos celebrari, nõ aliter quam in
pecunia numerata.* Magister Bañez in decisionibus
de iure, & iustitia, q. 78. art. 4. y otros que refiere en
el 2. tom. lib. 1. c. 8. num. 6.

Y aunque Petrus Salazar, Petrus Surd. Francisc.
Milanens. y otros que refiere en el dicho num. 6.
tengan lo contrario, y lo sigue Gaspar Rodriguez
lib. 1. de annuis redditib. quaef. 13. num. 4. quando
la deuda era verdadera, y realmente deuida, y que
procedia de dinero prestado, ò de otra justa causa,
y que desto confite per veras ac legitimas probatio
nes, vt dixit Auend. de cẽsib. c. 39. num. 29. la mas
verdadera y cierta opinion, y mas conforme a la
decision de las dichas Extrauagantes, y ley Real,
es la contraria. Maxime, que este censo tiene o
tra calidad que haze mas clara su justicia, porque es
rà fundado de los reditos que el dicho Lucas de
Medina deuia al dicho general Francisco de No
uo, y en este caso no han puesto duda los Docto
res, que no valga la constitucion del dicho censo,
quia vfuræ vfurarum nõ debentur, l. improbum
genus, C. ex quibus causis infamia irrogetur, l. fi
nal. C. de vfuris, & vt dixit Felicianus libro 1. ca
pit. 9. numer. 16. ibi: *Si census augmentum permit
teretur pro decursis, vel futuris pensionibus, maxi*

ma redundarent in Rempubicam incommoda, multorum patrimonia, exhaurirentur fieretque, ut breui temporis spatio, debitores spoliati bonis mendicare.

Y auer graduado al dicho Francisco de No-
 uoa en el principal del dicho censo, que es lo que
 se le deuia de los dichos reditos, en el lugar que
 le toca, como a vno de los acreedores del dicho
 Lucas de Medina; y aun se deue suplir, en no auer
 mandado se le descuenten del principal los re-
 ditos que ha cobrado. Nam quando census est
 constitutus contra predictas Extrauagantes, seu
 motum proprium redditus percepti computan-
 tur in sortem principalem, quia nunquam tran-
 sferunt in dominium recipientis, ex communi
 Theologorum, & Canonistarum opinione, de
 qua post multos relatos restatur Couarruias li-
 bro 4. variarum, capit. 3. numer. 6. versic. sed ad-
 de, Soto libro 6. de iustitia & iure, quæstio. 1. ar-
 tic. 4. colum. 2. & ita iudicauit Rota, vt testatur
 Prosperus Farinacius decisione 189. numero 2.
 qui bona iura allegat.

Ex quibus videtur ser notoria la justicia de las
 dichas doña Maria, y doña Geronima, para q̄ se a-
 ya de juzgar conforme a su pretension, & ita fieri
 spero. Salua in omnibus, &c.

Alto J^o Ruiz Laguna

