

Nº *A*
31 - *155*

Hoto

Hicajiku.

Biblioteca Universitaria
GRANADA
Sala A
Estante 31
Tabla _____
Número 155

0
1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21
22
23
24
25
26
27
28
29

Photo

Micafiku.

Biblioteca Universitaria
GRANADA
Sala A
Estante 31
Tabla _____
Número 155

mas: no las dadas; luego el Provisor ebra en la
indición legal, y con execucion de la Carta
Execucion; con que se ha de cumplir lo que
se declara en las dadas en conocer y proce-
der. La primera de ellas es en el nombre de
perjudiciares a la autoridad de quien se
ley, alii se oírta

En el Reino de Aragón
año 1492

N. 1.



O Reprouò S. Augustin en lo de *Trinitat. cap. 3.* la multiplicidad de libros escritos sobre vna misma cosa, ibi: *Vtile est plures libros à pluribus diuerso stilo, etiam de eisdem questionibus fieri, vt ad plurimos res ipsa perueniat, ad alios quidem, sic, ad alios autem sic.* Ni el estilo niega la duplicacion de informes necesarios, por si agrada el mas, ò el menos vtil; y supuesto que en este pleyto escriuiò tan doctamente (como es notorio) el Licenciado D. Joseph de Moratalla, por satisfacer a las partes, que litigan, no he podido escusarme a tomar la pluma, aunque reconozco, que en lo escrito no se halla vicio de omision, y así se discurrirà sobre el articulo presente (omitiendo la relacion del pleyto, por auerse referido en el primero papel.)

2. Si esta defensa, siendo juridica, representada por los utilizados en la Obra Pia, que fundò el Lic. Diego de Ribera, es bastante; juramentamente piden suspension de los efectos de la Carta Executoria, y serà la mayor insistencia nuestra, pues con ellas no se ha litigado cosa alguna, siendo las partes mas formales, y no el Padre Rector de la Compania de Iesvs, como Patrono de dicha disposicion; y aunque *nostrum scire* no puede asegurar qual de los dos sea mas formal (si los utilizados, ò el Patrono) y la necesaria *præcisè* en este negocio, nos disculparà Quintiliano en la declamacion 249. ibi: *Quis credat eius conditionis esse iura vlla vt aliquid non liceat, et necesse sit.* Siendo como es prerrogatiua reservada solo a el dignissimo arbitrio de los Señores Iuezes el Arte de conocer quando liceat,

&

& necesse sit, segun sentencia de Tacito, *lib. 6.*
ibi: *Non est nostram extimare caesar, quem supra ca-*
teros, & quibus ex causis extollas sibi summum rerum
iudicium, dij dedere nobis obsequia, tibi gloria iudican-
di, & gratia relicta est.

3 Y supuesto que ignoramos qual
sea la parte mas formal, y qual el medio mas se-
guro para la defensa (aunque para esta Tulio,
lib. 3. de Oratore) nos mostrò la regla (aunque no
el saber) ibi: *Vt eloquens humilia subtiliter, alta gra-*
uiter, mediocria temperate dicat. Y aunque en este
pleyto la Obra Pia, que defende a nos, excede en
la piedad a la ley Politica, *quod non fiat impruden-*
tia, se podrá hazer segun Tulio, *lib. 2. de Oratore,*
ibi: *Defendamus quae sunt eius generis, vt aut oporteat,*
aut liceat, por si con ella se puede desluzir del Po-
litico Iusto Lipsio la sentencia, *lib. 2. Epistolarum,*
cap. 11. ibi: *Sine caucidicis satis felices fuisse futuras*
Urbes; pues no les bastò el Escudo con que les
defiende el Emperador Leon en la *l. aduocati, C.*
de aduocatis diuersorum iudiciorum, ibi: *Spem, vitam,*
posterisque defendunt, para que cessara la calum-
nia.

4 La principal pretension en este pleyto
es, pretender las Obras Pias, que fundò el Li-
cenciado Diego de Ribera, que el litigio que se
ha seguido con el Padre Rector de la Compa-
ña de Iesvs, como Patrono de ellas, no fue legi-
timo litigante, ni a dichas Obras Pias pueden
perjudicar las sentencias en dicho pleyto pro-
nunciadas, lo qual para que con euidencia se co-
nozca, reduziremos a los medios siguientes, en
los quales se incluirà, no solamente el defecto de
la persona del Padre Rector de la Compañia
de Iesvs, sino tambien las nulidades, y falta de
defensa que en dicho pleyto hubo, para que assi

3

se mande suspender el despacho de la Carta Executoria, pues oy, segun nuestro corto sentir, de despacharse, y vsar de ella la parte de D. Iuan Fernandez de Acuña, se seguirá el duplicar pleytos, quando por ellos solo se ha de experimentar (segun las sentencias) gasto y no efecto alguno. Sentir fue de Craueta en el *conf. 70. n. 29* adonde afirma tener por mas decente suspender vna execucion, que no arriesgarla, y mas quando *quod quis damnum indebite patitur*. *Surd. decis. 36. numer. 19. & 20. Cephal. conf. 104. num. 22. lib. 1. Gonçalez, in regul. 8. Chancel. gloss. 6 à num. 32.* Este daño es el que auemos de representar, para que se asegure la pretension de las Obras Pias por verdadera.

MEDIO PRIMERO.

5 **A** VNQVE Es cierto, que la persona es la primera que en los juyzios se deue legitimar, segun notan los DD. en la *l. cum præcum, C. de liberali causa*, y es vulgar axioma, passo à ajustar, que los dueños de la propiedad (como se deue querer considerar a el Padre Rector de la Compañia de Iesus) no pueden perjudicar en acto alguno a los terceros principalmente interesados, como lo son en este caso las Obras Pias, y no el Padre Rector.

6 Sea lo primero la razon del texto en la *l. is qui fundum 31. ff. de usufruct. legat.* adonde auendose hecho vna particion entre dos interesados de vn campo, cuyo usufructo tocava à la muger del vno, resuelve el Consulto no poder perjudicar la diuision hecha entre los interesados en cosa alguna à la muger; y assi dize Arias Pinelo en la *l. 1. C. de bonis maternis, p. 2.*

B

num.

num 68. vers. *Ad alios usufructuarios*, las palabras siguientes, ibi: *Nec videtur ex iudicio agitato cum usufructuario, per iudicium resuliare proprietario, non citato, sicut e contra, ut in l. is qui fundum 31. & ibi Bart. ff. de usufruct. legat. (quod involbunt describentes, ut constat ex varie relatis ab Alexand. in l. sepè, num. 106. ff. de re iudicata)* qua in re censetur fraus non denuntiare litem domino, si ei nuntiari potest, ut egregie notat Bald. in cap. 1. §. si vassallus in secundo, si de feudo fuerit controuersia inter dominum, & agnatum. Bien se reconoce de la posicion del texto, y autoridad referida, que ni el verdadero señor (caso que lo fuera el Padre Rector de la Compañia) ni las Obras Pias, litigando qualquiera por si proprio, puede perjudicar la sentencia que contra qualquiera se diere a el otro, non citato, nec vocato ad iudicium; conque si en este pleyto no se citò a las Obras Pias, la sentencia no les puede perjudicar, ni quitarles la assignacion que el Fundador les dexò.

7 Son de esta opinion Tiraquel. de retract. conuent. §. 1. gloss. 6. num. 29. disputando el proprio caso, ibi: *Ad illud autem, quod diximus de vocando usufructuario (como son estas Obras Pias) vide textum, qui necessario requirit vocandum usufructuarium in l. is qui fundum, ff. de usufruct. legat. vbi diuisio facta non vocato usufructuario ei nullomodo obest sententia, & vide etiam quod in simili tractat Bald. in l. qui solidam, §. 1. ff. de legat. 2. & Fabian. in tract. de empt. & vendit. quest. 8. princip. col. 3. vers. Septimus effectus.* En esta diuision, en que eran interesados dos propietarios por no auer citado para ella al usufructuario, resuelve el Iuriconsulto, y Doctores, que la sentencia que sobre ella se diò non noceat al no citado usufructuario, si solo a los que hizieron dicha diuision, y no

y no a otro alguno, con que la consecuencia est
in forma.

8 Cyriac. Nig. cuyo buen natural,
segua lo docto de sus obras, en este caso se inter-
puso como medianero para euitar que no hu-
viessse juyzio ilusorio, y que lo vna vez litigado
nil amplius de eo ageretur, disputando el caso
que tratamos, conio queda dicho, tom. 1. contro-
uers. 139. a num. 21. ad fin. ibi: *Vt sententia lata con-
tra vnum noceat tertio, & contra eam exequi possit
detur cautela, quod in quolibet actu citetur pro quo-
cumque suo interesse Castrens. in l. cum filius 48. in
princ. sub num. 3. ff. verbor. obligat. Bordin. decis. 45.
sub num. 70. part. 1. da por consejo la cautela de
citar al vsufructuario, vt ei noceat sententia, y
esta cautela la continua el mismo Cyriac. con-
trouers. 320. a num. 16. ibi: *Tum, quia de illis & hac
lite habuerunt scientiam (como) mediantibus pluri-
bus interpellationibus, & notificationibus sententia-
rum, quo casu sententia lata contra vnum alteri non
nocet, ex l. sepè. ff. de re iudicat. Zanarella, in Clement.
1. sub num. 5. extra de re iudicat.* Nada consta de
los autos llegasse a noticia de las Obras Pias, ni
que a instancia de alguno fuesse interpeladas:
luego la sentencia, y actuado, ni puede execu-
tarse, ni perjudicarle, pues lo litigado solo fue
con el Padre Rector, como Patrono.*

9 Corrobora mas lo referido otra
doctrina de Cyriac. Nig. controu. 489. a num. 22.
ibi: *Namque respondeo, quod obiectum procedit, &
Doctores pro eo adducti loquuntur, quando agitur actio-
ne reali, siue reinindicatione, seu hypotecaria contra
rem que fuit debitoris quo casu, quia vsufructuarius
habet ius primum in ipsa re debet conueniri.* En este
juyzio excluye Cyriaco al propietario, quan-
do contra el es intentada alguna accion real, y
solo

solo haze parte formal al vsufructuario, *quia habet ius primum*; el juyzio intentado por D. Iuan Fernandez de Acuña es vna accion real reiuindicationis contra el P. Rector, como Patrono, el qual no tiene mas que el gouierno & ius nominandi Colegiales: luego el pleyto mal se ha seguido, pues no se citaron las Obras Pias, como poseedoras perpetuas de los emolumentos, y frutos de los bienes de este Patronato, & ita tenet Gloss. in cap. quoniam frequenter, § quod si saper, verb. Rebus immobilibus, verl. Sic enim, vt lit. non contestat. Cancet. lib. 2. variar. cap. 13. à nu. 65. Gamín. decis. 265. à num. 5.

10 La mayor ponderacion para credito deste discurso, es lo que hallamos actuado, pues auiendo salido a este pleyto D. Diego de Cepeda y Ribera en 11. de Nouiembre de 1645. y citado à Alonso de Soto, Procurador que a la saçon era del P. Pedro de Fonseca (primero, y vnico Patron de este Patronato) pidió que se citasse a los Patronos por ser nueva demanda la intentada, y por auto de 8. de Mayo de 1656. concluso el pleyto legitimamente, huvo auto, que dize: *Citese a parte legitima con quien se substancie*, sin tener mas palabras.

11 La pretension de Alonso de Soto fue dezir no era parte, porque auia Patronos, los quales personalmente auian de ser citados, deuiendo el auto corresponder a ello, no es assi, sino mandar: *Citese a parte legitima*, y supuesto que hasta alli con otros litigantes se auia seguido el pleyto con el Patrono, el auto mas adequado era: *cite se al Patrono*, como parte formal, que desde el año de 642. hasta aquel dia auia dado poder para dicho pleyto, no se manda tal, sino que *se cite a parte legitima con quien se substancie*: luego los

5
los Señores de la Sala no tuvieron al P. Rector de la Compañia, como Patrono, por parte legitima, pues estando pedido se citara à los Patronos, no se manda citar sino a parte legitima.

12. La principal causa de este Decreto, sin temeridad se puede fundar en vnas palabras de S. Hieronymo. *libr. 2. epistol. 20. ad Celandam*, ibi: *Iustitia latenter hominum conscientiam secreto animi iudicio, aut absoluit, aut damnat.* Mandar los Señores Iuezes que proueyeron aquel auto, que se citasse a parte legitima, mas fue conocer que auia otra parte mas formal a quien citar, aunque no constasse por los autos hasta entonces quien eran llevados del zelo de la justicia, que de ordinario mas consiste in animo, & cognitione intrinseca, que no en exterioridades.

13. A lo ponderado en dicho Decreto, parece alude lo que refiere Aliano, de *varia historia, lib. 14. cap. 34.* del Zafiro, que por simbolo de la justicia traian los Iuezes en el pecho (y no juzgando por material la seña del traerlo, dize assi:) *Ego verò non tam in lapide Zaphiro scultam, aut expressam veritatem iudicij circumferre, sed in animo, menteque insitam habent, occultam Deitatem, secundum quam sapius rectè indicant.*

14. La prucua, para que se conozca que eran partes formales solo las Obras Pias, pende de vna question juridica, que disputan los DD. entre el Patrono de vn Patronato, y vn Capellan, que sobre los bienes del percibe en cada vn año los frutos de vn censo a tiempo que por el obligado a pagarlo se duda quien ha de ser citado para la redempcion que intentaua hazer de dicho censo, y resuelven ha de ser citado el usufructuario, aunque la redempcion mire a el propietario. Resolucion fue de Gaspar

Rodriguez, *de annuis redditibus*, libr. 2. *quæst.* 12. à num. 48. Censio, *de censibus*, *quæst.* 109. num. 68. & 69. Vbi iudicatum refert in Rot. Rom. post dictum tract. *de censib. decis.* 244. n. 3. & 4. Oduardus, eod. tract. *de censib.* §. 5. *quæst.* 19. Auendaño, *de censib.* cap. 106. num. 7. Pinclus, in l. 1. C. *de bon. matern.* part. 2. à num. 66. Giurba, *decis.* 79. à num. 39. Surd. *cons.* 162. num. 14. el señor Salgad. in *labyr. credit.* part. 1. cap. 27. à num. 1. adonde cita à Decio, Mantica, Feliciano, y Gratian. *disceptat. forens.* *disceptat.* 585. à num. 21. vsq. ad 26.

15 Y aunque dicho señor Salgado refiere tres clases, en que se diuidieron los DD. que son las mismas que antes auia referido Oduardo, y Giurba, in locis citatis, todas ellas se adaptan a nuestro caso.

16 La primera es de Rodriguez, que solo con el usufructuario se ha de formar el juyzio para la redempcion, y no con el propietario, *dict. lib.* 2. *quæst.* 15. à num. 84. Y en el num. 86. afirma, que, ò el usufructuario sea vniuersal, ò particular, con él se ha de hazer el juyzio, ibi: *Nam quemadmodum usufructuarius vniuersalis, omnium rerum custodiam, & administrationem habet, & nomine domini censetur generalis procurator constitutus, ita particularis usufructuarius circâ rem, in qua vsum fructum habet, habetur procurator, custos, & administrator à lege constitutus, l. 1. §. fin. cum lege sequenti, ff. oper. nob. nuntiat. l. hoc amplius, §. fin. ff. de damn. infect. l. 1. in fin. ff. usufructuarius quemadmodum cabeat. Paulus, in l. fin. §. fin. ff. de seruitutibus.* Sarmiento, *de redditib. Ecclesiast.* part. 4. cap. 6. à n. 1. Paul. Paris. *cons.* 94. num. 17. lib. 2. Y antes para el usufructuario vniuersal dexò citados a Oldrado, *cons.* 24. Socinus, *cons.* 131. num. 13. lib. 1. con-

formal solo el usufructuario vniversal, ò particular; las Obras Pias solo son las que perciben todo el enolumento de los bienes del Patronato, sin mezcla de otro interessado alguno: luego como a tales fue a quien se deuò citar, por ser las partes formales, y a quienes se les seguia el daño.

17 La segunda opinion fue de Gratian. *dict. cap. 585. num. 24.* adonde auiendo sentado con Caualcano, *de usufructu. num. 199. in fin.* de que el usufructuario era solo la parte legitima con quien se deue seguir el pleyto, continua con estas palabras en el *num. 25.* *Tamen intelligitur in ijs quæ respiciunt vsumfructum, cum in alijs respicientibus proprietatem, non habeat aliquod mandatum.* Conque el usufructuario simplex dize es parte formal, si aqui lo es, se deuò citar a las Obras Pias; demàs que lo mismo corre quando le dicitur *proprietas*, conque si el P. Rector solo ha litigado la propiedad, dize serà parte legitima para que con él se siga el pleyto; pero no dize, que serà quando por el pleyto de la propiedad le dicitur *usufructus*, y en este caso es cierto ha de ser citado, y llamado el usufructuario. Decidida està la question con esta distincion en el Senado de Sicilia, y auiendo hecho parte legitima folamente a el propietario, quando non le dicitur *usufructus*, en el *num. 14. de la decis. 146.* hablando del usufructuario, dize: *Et potest agere proprio nomine absque mādato proprietarij respectu interesse sui usufructus, tam in actione reali, quam personali.* Francisco Marcus, *decis. 832. p. 1. Surdus, cons. 162. num. 14. vbi multos alios allegat Caualc. in tract. de usufruct. num. 7.* & post infinitos resoluit Castill. *de usufruct. cap. 20. num. 11.*

18 Si en el caso de este pleyto solo se qui-

quitara à el P. Rector de la Compañia , como Patrono, el derecho de Patronato, y no a el usufructuario el vtil del usufructo , corriera la distincion de Gratian. *dict. cap. 585. num. 25. ibi: Cum in alijs respicientibus proprietatem, non habet aliquod mandatum usufructuarius;* mas quando le dicitur el derecho del usufructuario , es parte mas formal que no el Patrono.

19 Y la razon de todo dà el proprio Mastrill. à num. 15. *ibi: Cuius conclusionis ratio est secundum Doctores, quando le dicitur in usufructu, quia in illo usufructuarius dicitur procurator proprietarij à lege constituitur. Ad text. in l. 1. §. usufructuarius, ff. noui operis nuntiation. l. 1. in fin. ff. usufructuarius quemadmodum cabeat. Bart. in l. si is qui fundum, circa finem, ff. usufruct. legat. Sarmiento, de redditib. Eccles. part. 4. cap. 6. num. 1. Vincent. de Ann. alleg. 14. num. 3. post Decium, cons. 418. nu. 8. Cavalcan. decis. 1. à num. 21. part. 5.*

20 Para lo mismo le llamò Bertachin. verb. *Usufructuarius, num. 9. Procurator legitimus, & constitutus in rem suam à Domino circa veram custodiam, & conseruationem rei relictæ. Alciat. in dict. §. usufructuarius, num. 7. vers. Quid in primis, vbi Alexand. & Bald. in l. cum ad quem, sub num. 1. C. de usufructu. optimè Castillo, dict. cap. 20. num. 5.*

21 Conque de lo dicho sacamos por verdad infalible , que el usufructuario siempre es parte legitima para que deua ser citado , porque si lo consideramos como lo advierte Gratiano, *dict. num. 24.* dize, que ha de ser citado, si se considera, quando se perjudica à la propiedad, que es el caso que exceptua en el *num. 25.* se entiendo , conque el litigio del Patrono , no perjudique a el usufructuario , sino solo a la propiedad, mas si està damnificada, se damnifica tambien

7
bien el usufructo, aut diminuitur, en este caso corre la distincion de Mastrillo, y es la parte mas formal el usufructuario, pues assi en el usufructo separado de la propiedad, como en el vnido a esta, siempre es parte legitima para que con él se aya de litigar, tratandose en qualquiera de los dos casos de cosa que perjudique a el usufructo, ò bien sea como principal, ò como accesorio.

22 Con razon pudiera, señor, mi ignorancia dudar en la especie de este pleyto, y distincion fecha por Mastrill. con los demás que quedan citados. si cabe en razon natural el q̄ se me quite, quod meum est, sine facto meo: dexò el Lic. Diego de Ribera llamadas estas Obras Pias, señalada cantidad liquida à las dos primeras, y el residuo a los Colegiales perpetuamente, con vn Patrono para que las pagasse anualmente, y las gouernasse, y que con él quieran, que la sentencia en que fue vencido, y las Obras Pias no llamadas, ni citadas, se les quite sus legados, y su usufructo, aunque yo con mas razon dixera, su herencia, y assi lo consideran los DD. *Quod durante usufructu, & re, ex qua soluitur consideratur usufructuarius vt heres, & gaudet eius beneficio.* Assi lo aconsejò Paulo Parisio, *conf. 66. num. 10. lib. 3. & conf. 94. num. 17. lib. 2.* per Glossi. *in l. in conventionibus, ff. de verbor. significat.* Mandelo Alvense, *conf. 598. num. 5. lib. 3.* L'nes en vno, y otro caso no pueden las Obras Pias ser perjudicadas sin ser oidas.

23 Si el Derecho les concede en el caso de que hablamos, vt possint intentare omnes actiones competentes proprietario, abque illius cessione, y ser procurador in rem suam à loge constitutum, segun Zacio, Barr. Bald. y Saliceto,

liceto, in l. 1. C. de actionib. Bertacola, in tractatu de
clausulis, clausul. 28. gloss. 1. num. 1. & 2. como no
quieren hazer partes a estas Obras Pias, cum
illa facultas agendi, petendi, & defendendi, eis
competat ex legis dispositione, quam sponte
erupit, segun Alciat. y Iass. dictis locis, y Berta-
cola, clausul. 29. gloss. 9. num. 3. por tenerse por
cierto, que este derecho de vsar de semejante
accion el usufructuario en el caso de que trata-
mos, a testatore ei relicta fuit ista potestas cum
ipso usufructu. Ad text. in l. 1. §. fin. ff. usufructuar.
quemadmodum cabeat. Zatus, in l. 1. §. usufructuar.
num. 4. & ibi Alexand. num. 2. circa mediam ff. noui
oper. enuntiat. Y dize Mastrillo en la decis. 146.
num. 26. que aunque expressamente el testador
nolo diga quando constituye el usufructo, que
es visto conceder la potestad para todo lo refe-
rido, ibi: *Licet expressè non sit facta cessio, tamen
quando constituitur usufructus, in consequentiam vi-
detur data potestas exercendi omne ius competens pro-
prietario, quatenus sibi expedit pro usufructu.* Bart. in
l. apud Trebatium, §. 1. num. 1. ff. aqua pluvia arcen-
da. Alexand. in dict. §. usufructuar. Rodericus Sua-
rez, in l. post rem iudicatam in prima extensione, n. 12.
ff. de re iudicat. Menoch. conf. 66. num. 36. lib. 1.

24 Conque aora con mayor razon
exagero la alta prouidencia de los Señores de la
Sala, de que hazemos mencion en el num. 10. de
este alegato, mandar citar a quien fuesse parte
legitima, y no a el Patrono, y Patronos, como el
Procurador auia pedido.

25 La tercera sentencia en este par-
ticular referida por el señor Salgado, in labyr.
creditor. 1. part. cap. 27. a num. 10. haziendo autor
de ella a Cagnolo, in l. 2. num. 328. C. de pactis inter
emptorem, & venditorem, llanamente la sigue el se-
ñor

ñor Salgado, diziendo, que es necessaria cita-
cion, alsí del propietario, como del usufructua-
rio, ibi: *Com vterque ususfructuaris ratione sui usuf-
fractus, proprietarius ratione sua proprietatis ius ha-
beant in dicto censu, ita ut versa vice nec à solo proprie-
tario, nec à solo usufructuario redemptio hac obtineri
possit, sed coniunctim utroque concurrente, utriusque
interesse intuitu.*

26 Pocas autoridades ha menester
esta verdad para su comprouacion, porque si el
Patrono no es parte legitima para otorgar la
redempcion de vn censo, por el daño que se si-
gue a el usufructuario, ni este por sí solo, por la
preeminencia que quita à el Patrono, y con la
concurrencia de los dos, la materia queda con
seguridad. Erraron, señor, los litigantes hasta el
dia de la sentencia en este joyzio todo lo que
obraron, ò no vieron el auto de los Señores de la
Sala, de que queda hecha mención en el nu. 10.
con todo, porque la razon natural oy solo pade-
ce de ser credito en la boca de los Abogados, como
advierte Ossorio, de Regno, & Regni institutione,
lib. 1. ibi: *Quare si fieri potest istis Iureconsultis addi-
tum ad Regem præcludamus, ne illius bonitatem ali-
qua contagione insite præbitatis inficiat;* no los abo-
nò, ni culpò la sentencia del señor Salgad. refe-
rida en el num. precedente, se acredita con Ti-
raquel, de retract. conuent. §. 1. gloss. 6. n. 29. Petr.
Folier. in Prag. de censib. verb. *Instrumentum gratia
pro consimili pretio.* Feliciani, in tract. de censib. tom. 1.
lib. 4. c. 1. n. 7. Boaius, in tract. de censib. p. 2. nu. 105.
Censio, in tract. de censib. quest. 109. à num. 64. Ro-
ta Rom. apud Chochinum, post tract. de censib. de-
cis. 379. num. 7. Sforc. Odd. conf. 82. num. 34. lib. 1.
Plares Dom. Castill. de usufruct. cap. 34. num. 5.
adonde exclama contra aquellos que quisieron

mezclar esta materia con la razon de la *l. sepè,*
de re iudicat. Flores de Mena, in additionibus ad
Gamm. *decif.* 266. part. 2. y otros muchos que
el señor Salgado, y Castillo refieren; conque
queda evidentemente manifestado no ser el Pa-
dre Rector, como Patrono, parte legitima por
si solo para litigar cosa alguna tocante a este Pa-
tronato en perjuizio de las Obras Pias, no escu-
sandonos de acreditar mas la materia con las
ponderaciones que se veràn en el medio segun-
do.

27 Con claridad bastante el señor
Castillo, *de usufruct. cap. 34. à nom. 5.* resuelve toda
la materia con las palabras siguientes, ibi: *Indè
est, quod usufructuarius necessario vocari debet, siuè
illis consensus requiri quoties agitur, etiam en cà pro-
prietatem, quæ ei ob esse, siuè damnum aliquod conside-
rabile afferre potest, quod ex alijs obseruat Tiraquel.
idè sententia lata contra proprietarium, non præiudi-
cat usufructuario, NON CITATO, NEC VOCATO
in usufructu, nec è contra præiudicat proprietario, non
citato in proprietate lata contra usumfructuarium,
vt dicit Gloss. in l. is cuius. § fin. ff. de usufruct.* Con-
que consideradas las Obras Pias por legatarias,
ò usufructuarias, es cierto que en vno, y otro ca-
so, quando se litiga contra la invalidacion de el
testamento, deuen ser citados todos aquellos
de quorum præiudicio agitur, como tambien
lo deue ser el propietario quando el pleyto se
sigue con el usufructuario, ò legatario in aliquo,
quod ledatur ius proprietatis, como lo resuel-
ven todos los que quedan citados hasta aqui.

MEDIO SEGVNDO.

28 **N**O Es corto el empeño de este medio
segundo, pues en èl vamos à ajustar,
que

que estas Obras Pias son verdaderamente oy herederas in omni iure defuncti, que es el caudal que quedò por fin, y muerte del Lic. Diego de Ribera. Cierro es, que los primeros herederos instituidos en esta disposicion, fueron los hijos, y descendientes del Lic. Diego de Ribera, y a falta de ellos las Obras Pias, que defendemos, siendo cierto, quod substiturus est secunda hæredis institutio, segun el señor Presidente Covarr. in cap. Rainuntius, §. 4. in princip. de testament. Pater Molina, de instit. & iur. tom. 1. disputat. 182. Dom. Gregor. Lop. in l. 23. gloss. 1. tit. 6. part. 6. Y lo mismo consta de la l. 1. tit. 5. ead. part. Spino, de testam. gloss. 22. à num. 1. Castillo, lib. 2. controu. cap. 10. & lib. 4. controuers. cap. 1. à num. 5. Gomez noster, tom. 1. cap. 3. à num. 3. qui omnes plures laudant.

29 En esta disposicion solo hallamos despues de los hijos del Lic. Diego de Ribera en todos sus bienes substituida la Obra Pia: luego su heredera es, y esta es proposicion que no admite contradiccion en todo el Derecho.

30 Cierro es tambien, quod omnes acciones regulariter contra hæredes diriguntur, como refieren los DD. en el medio primero citados, porque es la parte formal con quien se deuen seguir todas las acciones tocantes a la herencia; y en terminos del caso presente, que el substituto goza del mismo privilegio, lo notò el señor Perez de Lara, de Capellan. cap. 4. nu. 37. & cap. 10. num. 81. Vbi citat Craver. conf. 162. num. 4. cum vulgarib. Conque no auiendo en esta disposicion otro substituto pro nunc, aquel que pretendiere la succession abintestato, aut legalem, conforme la l. 1. tit. 4. lib. 5. Recop. ha de cõvenir, y citar precisamente à aquel qui secun-

dum ius pro hærede habetur, aut vere pronunc
hæres est; y porq̃ las conciliaciones que abaxo
auemos de referir de diuersos textos de DD.
corran con mayor seguridad, me es preciso in-
mediatamente a este numero referir el dere-
cho que el P. Rector de la Compañia de Iesvs
de esta Ciudad (como Patron) puede tener:
ajustaremos, que no ha sido parte para que con
su Paternidad se aya seguido este pleyto, con-
que con mas verdad canonizaremos el auto de
los Señores de la Sala, en quanto mandaron, que
se citasse a parte legitima con quien se substanciasse el pleyto.

31 No se duda, que el Lic. Diego de
Ribera à falta de sus descendientes, auiendo
fundado las Obras Pias, que quedan referidas,
mandò, que el P. Rector de la Compañia de
Iesvs fuesse Patrono, por estas palabras: *Y si por
caso el dicho señor D. Iuan de Frias no aceptasse el ha-
zerme merced, ò muriesse sin llevar a execucion la
Obra Pia, guardese lo que ordenare el P. Rector de la
Compañia, que es, ò fuere, en todas las cosas que dexo
remitidas a el señor D. Iuan de Frias.*

32 Lo que consta por la fundacion
le dexaua remitido por palabras generales, es,
que lo dexaua por executor de la dicha Obra
Pia por todo el tiempo que viuiesse, y que assi-
mismo hiziesse se guardassen las Obras Pias en
la forma que las dexaua fundadas a falta de sus
hijos, y descendientes, nombrandose à si por
Patrono, y a quien le pareciera; y respecto de
que dicho señor D. Iuan de Frias deuò de au-
sentarse de esta Ciudad, puso en la fundacion el
dicho Lic. Diego de Ribera la clausula antece-
dente, dexando a el P. Rector por Patrono, para
que haga lo que conuenga para la execucion de
la Obra Pia.

Los

33 Los bienes todos, como queda dicho, quedaron para ella el P. Rector, que a la saçon era de la Compañia, erige la fundacion, y aunque entrò en la administracion, lo que hallamos por Derecho, y segun lo que ha obrado, es, que ha dado libranças para la paga de los dos legados pios, nombrando Estudiantes para Colegiales à aquellos, que segun el uso conque siempre han obrado, podian ser mas convenientes para el Colegio; porque aunque le dexò el testador el libre arbitrio para que pudiesse obrar lo que convenia para la perpetuidad, y execucion de la Obra Pia, fue fundacion, que està hecha *authoritate iudicis*, como consta de los autos; conque podemos dezir con sentencia de Paulo en la *l. pater ex Provincia*, ff. de manum. vindi. *ibi: Solam enim electionem filio concessit*; y en caso mas apretado en la *l. utrùm 8.* ff. de reb. dub. §. cum quidam, *ibi: Nec enim in arbitrio eius positum est omnino vellit restituere, sed cui potius*; esto es la facultad que le quedò a el P. Rector. Et *ibi: Imposita necessitate dandi, soli ei distribuendi liberum arbitrium concedit.*

34 De otra facultad mas amplia habla la *l. cum pater, §. à filia*, ff. legat. 2. adonde rogò el padre a vna hija eligiesse a el que de sus hijos le pareciera, porque en vida donò a vno los bienes que dexaua (le quitò la eleccion que podia hazer cum moreretur) porque excediò en pasar a hazer acto que no fuesse electiuo, que era solo lo que podia hazer *quamvis libera facultas ei relicta esset*, *ibi: Vni ex liberis prædia fideicommissaria vna donauit, non esse electionem propter incertum diem fideicommissi certa donationis videbatur remota matris electione.* De suerte, que la eleccion es sola la que tiene el Patrono, la que se le pudo dar,

dar, y la que ha usado, no otra alguna cosa, pues a tener otro algun privilegio, aunque fuera fundado en las palabras de la clausula del Licenciado Diego de Ribera, referida supra num. 31. ibi: *Guardese lo que ordenare el P. Rector de la Compania de Iesus*, estàn verificadas en la fundacion que hizo *authoritate ordinarij*, y està exerciendò por las librâças que dà a las dos primeras Obras Pias, y eleccion que haze de Colegiales.

35 La razon es, porque en el Padre Rector confiriò el Fundador lo que pudo, que era la execucion, mas no la voluntad, segun la *l. 1. ff. de legat. 2. lilla institutio 32. ff. de haredit. instit. Menchac. progress. §. 27. ad 16. cum vulgar.* pues se la dexò regulada solo a la fundacion, que fue su principal fin.

36 Supuesto lo referido, cierto es, segun lo prometido, que el usufructuario universal in omnibus bonis disponentis, es verdadero heredero; la posicion de los casos que refieren los DD. con sus palabras, iremos refiriendo, para que con mas facilidad salgamos del empeño. Sea el primero el señor Salgad. in *labyr. 1. part. cap. 2. §. unico, num. 13. ibi: Contraria tamen opinio multo magis communior, & receptior est, & iuris fundamentis, ac testatoris voluntati videtur, ut scilicet institutus in usufructu hereditatis, SIT VERE HÆRES IN TOTA HÆREDITATE, & proprietate bonorum (institutus autem post eius mortem sit fideicommissarius, cui institutus in usufructu post mortem restituere grauatus intelligatur)* huus sententiae rationes adducit abande Peregrin. de fideicom. art. 5. à num. 11. Michael Crasus, receptar. sentent. §. legatum, quest. 23. num. 3. & quest. 35. num. 7. Dilectus, de arte testandi sit delegat. cautel. 39. nu. 2. Bald. Angel. Iass. Alexand. Decius, Zanarella, Cornes,

neus, Natta, Beroias, Siluanus, Bertrand. & alij relati, & sequuti à Menoch. conf. vlt. tom. 1. à num. 48 & conf. 273. num. 6. lib. 3. & in tract. de præsumpt. lib. 4. præsumpt. 141. num. 26. & 49. & alij quam plurimi relati à Castill. dict. cap 8. à num. 41. & 42. qui fateatur hanc opinionem magis communiter receptam, con otros 26. DD. refiere Menoch. conf. 1112. à princip. lib. 13.

37 En la especie referida fue vno instituido por vsufructuario vniuersal, si a la fundacion miramos, herederos son estas Obras Pias, como dexamos advertido supra num. 28. conque las Obras Pias son las partes formales en este juyzio, para que con ellas se siguiera este pleyto.

38 Secundo, a mas se extiende nuestra ponderacion, y es, si en el lugar referido, auiendo substituto en la propiedad, segun las palabras del señor Salgado, el vsufructuario instituido in vsufructu hæreditatis est vere hæres, en nuestro caso, en que no ay substituto, corre con mas razon, pues estos bienes no tienen adōdeuayana parar, quia bona præuenta sunt ad manus mortuas, id est ad personam, seù locum à quo exire non possunt, ex Petr. Gregor. de rescript. lib. 1. cap. 27. à n. 6. Saisson, ad consuetud. Tyronenses, tit. de feudis, art. 1. ad fin. vers. Nunc videndū. Petrus Pechius, in tract. de Amortization. pyrrhus. Angleuermeus, ad consuetud. Aurelianens. cap. 99. & 103. poniendo todos el exemplar en nuestro caso, quando res præuenit ad Vniuersitatem Collegium, vel opus pium perpetuo duraturum, q̄ como nunca aueren, ex l. sicut 7. §. in Decurionibus, in fin. ff. quod cuiusque Vniuersitatis nomin. l. proponebatur 76. ff. de indic. alli quedan los bienes iure dominij perpetuados, y asì solamente los

F

que

que los gozan son las partes formales , y legiti-
mas para su defensa.

39 Corroboro lo referido Michael
Crasus, de *substit. ab intestat. §. legatum*, *quest. 38.*
num. 2. ibi: Quid si testator relinquit fundum ad usum-
fructum, vel utendum, vel fruendum, nunc quid solus
ususfructus censetur relictus? Respondet Bart. in l. li-
beris la 1. num. 3. ff. de aliment. & cibarij. legat. docuit
per illa verba ad usumfructum legato, fundo legatum
non restringi, sed proprietatem censeri legatam pleno
iure in tantum, quod legatum est transmissibile, idem
Bart. in l. cum hi, §. si vni, & ibi Paul. Costr. ff. de tran-
sact. & quod ita tenent DD. communiter reprobata
Gloss. in dict. l. cum hi testatur. Paulus Picus in l. Ti-
tia, §. fin. num. 11. ff. de legat. 2. eandem fatetur esse
communem Carol. Molineus, in addit. ad Alexand. conf.
223. sub num. 5. verb. Ad usum. Capitius, decis. 188.
num 4. & ita dicit communiter tenere DD. Paul. Pa-
ris. conf. 21. num. 36. lib. 2. quia ubicumque modus, vel
causa adiecta respicit commodam legatarij, non vide-
tur restringere legatum.

40 De la autoridad referida se haze
mas evidente la justicia de las Obras Pias, para
que ellas por si sean las partes formales, y no el
P. Rector de la Compania de Iesus. Primo, por-
que si dexamos fundado, que tocan los bienes
a las Obras Pias iure hæreditario, como substi-
tuidas a los hijos, y descendientes del Licenc.
Diego de Ribera (pues solo en estos se entiende
el titulo vt actiones ab hæredibus, & contra hæ-
redes, y queda advertido supra num. 28. & infra
videbitur) aqui de mas priuilegio gozamos,
pues dexado el campo para *ususfructu*, ò para *usar*,
y gozar *dèl*, *proprietas legata* censetur, *ibi: Fun-*
dum ad usumfructum, vel utendum, & fruendum; con-
que considerada la disposicion del Lic. Diego
de

de Ribera, por lo que mira à las Obras Pias, son herederas, vt exrat dictum, si como legatarias, la propiedad de los bienes à ellas toca; ellas son las partes formales, son las señoras de la propiedad en vno, y otro caso.

41. Compruense conque es cierto, que en las acciones que ay contra los bienes del difunto, disputan los DD. si se han de dirigir cõtra los legatarios, y vlsufructuarios en la forma que contra el heredero, y todos dizen, que solo contra el heredero, y no contra los demás i plures ad saturetatem Dom. Salgãd. in labyr. credit. part. 1. cap. 2. §. vnico, à num. 5. Decios, cons. 485. & 536. num. 13. & 590. Doc. Covarr. libr. 2. varior. cap. 2. à num. 4. Y la causa es, porque solo el heredero es dueño de la propiedad, & debet conveniri, en este caso las Obras Pias son herederas, como substituidas; son herederas en la propiedad, segun la propiedad de las palabras de la fundacion ibi: Para que se sustenten; lo son tambien, quia bona sunt p̄uentia ad manus mortuas, & à estas Obras Pias non est datus cohæres, nec substitutus: luego ellas in omni casu son las verdaderas herederas, legatarias, ò vlsufructuarias, con ellas no se ha seguido este pleyto, conque frustra litiga Don Iuan Fernandez de Acuña, pues errò la forma de seguir la causa, y mayor es su error, quando advertido por los Señores de la Sala se le mandò citara a parte legitima con quien se substanciara, como dexamos advertido supra à num. 10. no lo hizo. Bien se pudiera acordar D. Iuan Fernandez de Acuña, y sus Abogados del cap. 22. del Eccles. ibi: Deus in iudicium adducet omne opus, cum omni occluta re, siuè quid bonum, siuè malum fuerit. Hasta 8. de Mayo de 1656. corrió el pleyto mal substanciado, esse

dia

dia los Señores Iuezes decretaron quid bonum, que era la forma juridica con que auia de correr el pleyto, citando a parte legitima, no lo hizo, pague, señor, pues la pena, segun sentencia de Plutarco. *in Lanon.* aunque se arrepienta: *Non volens errauit, non volens pœnas accipito, quia imprudens consilium neglexisti.*

42 El segundo notado, sacado de la autoridad referida de Micael Craso, ibi: *Non restringi, sed proprietatem censeri legatam*, que dexò el Lic. Diego de Ribera à estas Obras Pias omnia bona sua nullo dato cohærede, nec substituto perpetuamente, para que se sustenten: tunc, si quando el testador lega, y manda dato cohærede, aut substituto, el legatario es temporal, & dicitur mere legatarius, como dize el señor Salgad. *in dict. labyr. part. 1. cap. 2. § unico, num. 9.* ibi: *Quia vere est legatarius dumtaxat*, quando non datur cohæres, aut substitutus est vere proprietarius, como en lo especial de nuestro caso in tantum quod legatum est transmissibile, vt tenet Menoch. *conf. 105. per tot.* es cierto no lo fuera si non esset hæres in proprietate, & usufructu.

43 El tercer notado es, considerada la causa para que se dexa, ibi: *Quia ubicumque modus, vel causa adiecta respicit commodum legatarij, non videtur restringere legatum*; con que los bienes del Lic. Diego de Ribera, a falta de sus hijos, y descendientes, fueron dexados para que de ellos quotannis se dieran ala Niñas 500. ds. 200. a las Madres Carmelitas Descalças, y el residuo para el Colegio de Estudiantes. Pregunta aqui mi ignorancia, si avrà quien diga, que esta disposicion no es perpetua? Serà error el pensarlo, pues el Fundador manda se den estos legados per-

perpetuamente, y esta es la causa de este prenotado, en que se dexò en vn usufructo, el qual por la muerte finitur, como es vulgar en el Derecho, si especificò la causa por que lo dexò, y ella es perpetua, perpetuo es el legado, y no temporal. El exemplo pone Capitius, *decis.* 188. *per tot.* de otro legado semejante al nuestro, de vna dehesa, para que gozara de sus frutos vna Vniuersidad, y resuelve, *quod relicta est proprietate absolute propter adiectionem causæ, ibi: In causa domini Comitis de Sancta Seuerina, cum Vniuersitate Ciuitatis Cotroni.* Y discurrendo por toda ella, en el *num.* 7. dize assi, *ibi: Nam causa de futuro, seu modus, qui ponitur; fauorem legatarij numquam coartat, l. Titio, §. 1. ff. de condit. & demonstrat. l. 1. in fin. & l. 2. ff. de donat. & in fin. queret Bart. quid in contractibus si aliquis dat fundum ad usum fructum, & dicit idem in contractibus, quod in legatis per dict. §. species Sacrum Consilium votauit semel in hac causa in fauorem Vniuersitatis.* Y lo mismo resuelve Prosperus de Petra su adicionador, con que por legado, por usufructo, por substituidas las Obras Pias, ellas son las proprietarias, y con ellas se deuia seguir este pleyto, y no con el P. Rector.

44 Este tercero notado se acredita con las palabras de la clausula del testamento del Lic. Diego de Ribera, pues auiendo distribuido sus bienes en la forma que queda dicho, llegando a las Obras Pias, pone estas palabras, *ibi: Item, se daràn en cada vn año 200. ds. al Monasterio de Monjas Carmelitas Descalças, durante que viueren tan Religiosamente como han comenzado.* Y lo mismo dize en quanto al legado de las Niñas, y Estudiantes, con que para credito de todo lo fundado bastauan las palabras referidas, que siendo de vn hombre tan docto como el Licenciado

do Diego de Ribera, están libres de la censura, *quod testatores plebei tantas iuris solemnitates, non intelligunt*, vt notat Pinel. tratando otro negocio como este, in l. 1. part. 3. à num. 41. C. de bon. matern. no pleueyo nuestro testador, no ignorante, sed doctus, conque las palabras de su disposicion son el mayor, y mas seguro texto, acreditado èl, y acreditada su disposicion, segun mi corto sentir, con otra de que haze mencion S. Gregor. in *moralib. Ille mihi videtur esse sapiens, qui pauca quidem de virtute animi commouet, & pro loquitur, plura autem in suis actibus, atque operibus ostendit, & fidem verbi operum suorum stipulatione confirmat.* Poco hablo, porque fue docto el Lic. Diego de Ribera, mucho diò a las Obras Pias que dexò fundadas, conque bien acredita su ciencia.

45 No discueña en este caso la consulta que refiere Menoch. en el *conf. 273. pro Domina Flora*, apronando el parecer de Tideo Mercatucio, considerando por heredera à la susodicha en todos los bienes que su marido le dexò en usufructo, y en el *num. 6.* resuelve con estas palabras: *Vna est, quod vxor censeatur instituta hæres, tam in proprietate, quam in usufructu, & per consequens, quod ea deinde mortua frater vocatus succedat per fideicommissum.* Ita sane scripserunt Bald. in l. id, quod pauperibus, *quæst. 14. C. de Episcop. & Cleric. & in l. 2. ff. si pars hereditatis petatur. Vbi Angelus, & in l. filius à patre, ff. de liber. & post. & conf. 151. viso temate ad finem. Dec. conf. 278. col. 2. & conf. 419. col. vltima. Paulo Parisio, conf. 65. libr. 2. vbi num. 16. dixit hanc Bald. & sequatium opinionem esse communem Bertrandus, conf. 314. libr. 3. Verolius, conf. 35. num. 20. lib. 2. vbi idem testatur Velonus, conf. 7. nu. 5. Socin. Iun. conf. 84. num. 7. in fin. lib. 1. & conf. 183. num. 45. lib. 2. Siluano, conf. 23. Natta, conf. 459. nu. 12. lib. 2. idem Menoch. conf. 105. n. 48. Tunc*

46 Tunc sic, si la muger usufructua-
 ria con obligacion, de que ella muerta, la pro-
 priedad passe a tercero, es verdaderamente he-
 redera, quia restituitur res fideicommissatio
 per substitutionem fideicommissariam, con
 mas razon sera verdaderamente heredero aquel
 que no tuviere a quien restituir. Esta cõsequen-
 cia faca el proprio Menoch. en el num. 7. ibi: *Est
 est solida satis, ac efficax huius traditionis ratio, quod
 & si vxor videatur instituta in solo usufructu, sicque in
 recerta: attamen, ex quo nullus est institutus hæres
 vniuersalis detracta mentione usufructus, sicque illius
 rei certè remanet hæres in totum, l. 1. §. si ex fundo, l. si
 ita quis hæres institutus, ff. de hæredib. instit. Fussar.
 de substit. quest. 277. à num. 41. Vbi laudat præter
 citatos Mantic. de coniect. vltim. voluntat. libr. 4. tit.
 5. Sim. de Præc. interpret. vltim. voluntat. fol. mibi
 180. à num. 7. Cephal. cons. 607. à num. 26. & cons.
 716. Peregrin. cons. 58. & 63. lib. 3.* Conque en
 nuestro caso, en que las Obras Pias son las vlti-
 mas instituidas, nullo dato hærede vniuersali,
 nec substituto, ellas son las partes formales, ellas
 las que deuián ser llamadas, y citadas, pues son
 las herederas, & nullus alius substitutus inveni-
 tur. Advierto, que como aqui solo tratamos de
 quien es parte formal, no tratamos de quien
 tenga derecho de heredar estos bienes, si los
 transversales del Lic. Diego de Ribera, de esta
 Obra Pia, que oye se halla poseedora, porque es
 diuersum ius el de la forma de litigar, con quiẽ,
 y contra quien, & aliud ius succedendi, como a
 su tiempo se verá.

MEDIO TERCERO.

47 **L**O Discurrido hasta aqui, en nuestra
 cortedad nos impide el conocer si
 bas-

bastará , ò no para obtēer en el articulo pendiente , quando de los DD. vemos el vario modo de discurre , & quod multoties lo que menos nos agrada , tal vez en el grande juyzio de los Señores Iuezes es lo que haze mas peso , y la verdad que se deue seguir ; y el mismo fundamento que ponderamos nostrum limitatum scire , lo pondera tan mal , quod officit , quando bien pulido en ello està la verdadera resolucion , causa para que passemos en este medio tercero a fundar , que dado que el P. Rector de la Compañia de Iesvs sea , como Patrono de este Patronato , Administrador , y executor , an cum eo actiones actiue , & passiue , en este caso agi possint , ò con los mismos interesados , que son las Obras Pias , todo ponderaremos reservando la eleccion a los Señores Iuezes , sin que se nos note lo mal discurredo , quando vemos que huvo ianga , que hiriendo ella misma , diò sanidad . Obseruòlo . Ouid . lib . 1 . de remedio amoris .

Discite sanari per quem didicistis amare

Vna manus vobis vulnus opemque feret .

Terra salutiferas herbas eademque nocentes

Nutrit . & urtica proxima sepe rosa est .

Vulnus Achileo , quæ quondam fecerat hosti

Vulneris auxilium Pelias hasta tulit .

48. Ordenò el Lic. Diego de Ribera , q̄ faltado sus descendientes , y llegado el caso de fundar este Patronato , hablando con el P. Prior de la Cartuja , pone estas palabras , ibi : *Y faltando toda mi descendencia legitima , todos mis bienes se administraren por el Prior , y Frayles de la Cartuja de esta Ciudad , recibiendo los por inuentario , y teniendo libro a parte de ellos , y de su cobrança , y la renta distribuià en la forma siguiente , que es en las Obras Pias , lo qual consta por el testamento de 18. de Abril de 1611.*

Por

49 Por el que hizo en 7. de Março de 1614. refiere las palabras siguientes, encargando esta Obra Pia al señor D. Iuan de Frias, Oydor que fue en esta Chancilleria, ibi: *Sea absoluto, y vnico executor, y ordenador de lo que se huuere de hazer de mi hacienda, para en caso de faltar mi descendencia, con tanto, q̄ mi voluntad especial es q̄ el dicho primero testamento se guarde, dandole facultad, y tiempo que quisiese para dicha fundaciõ, y que lo hiziera como bien visto le fuera, sin tratar de administraciõ, ni de cosa particular, sino solo de la relacion que haze al primero testamento, cuya clausula es la del numero antecedente.*

50 Y en este mismo testamento de 7. de Março de 1614. dize en la vltima clausula, ibi: *Y si por caso, que no espero, el dicho señor D. Iuan de Frias no aceptasse el hazerme esta merced, ò muriese sin lleuarla à execucion, guardese lo que ordenare el P. Rector de la Compañia de Iesus, que es, ò fuere, en todas las cosas que dexo remitidas al señor D. Iuan de Frias, y sea el P. Rector, que es, ò fuere del Colegio de la Compañia de Iesus de esta Ciudad Patrono.*

51 Todo el fin del Licenc. Diego de Ribera, segun las clausulas referidas, que no ay otras, son dirigidas solo a la fundacion, sin que en las del testamento de 7. de Março se dè mas que el libre arbitrio para fundar la Obra Pia como les pareciera al señor D. Iuan de Frias, y en su defecto al P. Rector de la Compañia de Iesus, como lo hizo, y queda advertido, y quando el vno, ò el otro perpetuamente por Patronos.

52 Con lo referido, es de dudar, si auiendo observado el P. Rector de la Compañia de Iesus la forma que el testador daua à la

Cartuja para hazer la fundacion , y nombrar Administrador a los bienes , si en ella las acciones actiuas , y passiuas se comprehenden para poderlas exercer dicho P. Rector de la Compania de Iesvs, considerado a su Paternidad como Patron , como Administrador , ò como executor de esta voluntad , y en todos ajustaremos no passar, ni tener las acciones actiuas , ni passiuas.

COMO PATRONO.

53 ¶ En el num. 33. y 34. dexamo fundado , quod ius Patroni est solum eligere aquellos que de este Patronato deuen tener vt il, y asilos DD. a estas presentaciones , ò distribuciones llamaron fructus Patroni, & nihil amplius. Dom. Valenc. Velazq. *conf.* 188. *libr.* 2. *num.* 10. Roland. à Valle, *conf.* 47. *lib.* 1. *num.* 30. Sanchez, *inconf. moralib.* *libr.* 2. *cap.* 3. *dub.* 51. Viuian. *de iure Patronat.* *libr.* 5. *cap.* 2. *num.* 3. & 4. & *libr.* 8. *cap.* 8. à *num.* 20. Mantica, *in decis.* 104. *num.* 5. Rot. Rom. Dom. Solorç. *de iur. Indiar.* *tom.* 2. *lib.* 3. *cap.* 3. à *num.* 38. & *lib.* 4. *Polit.* *cap.* 3. *vers.* Lo tercero. Y esto le dan por vt il, officio, y carga solamente.

54 La segunda prerrogatiua que tienen estos Patronos , qui habent facultatem nominandi aliquos, aut distribuendi fructus inter eos, cum sit Ecclesiasticus, el tal Patrono habeat facultatem nominandi idoneum administratorem , segun el señor Solorç. *de iur. Indiar.* *tom.* 2. *libr.* 3. *cap.* 12. à *num.* 2. *ibi:* Si autem Ecclesia Patronum habeat, & is Ecclesiasticus sit ei incumbit de conuenienti Administratore providere, y se nota *in cap. eam vos, de offic. ordinar.* conque yà el P. Rector goza de lo que puede, y se le deue, como es elegir, vt extat dictum à *num.* 33. distribuir los fru-

frutos en la forma que el testador manda, nombrar Administrador para los bienes, y Colegio, como se ha observado desde la fundacion hasta de presente.

55 Con buena politica, y juridica excluye a los Patronos (quibus data est potestas para poder exercer semejante dignidad Loter. para que solo gozen de lo que exprestamente les fue encargado, ò virtualmente toca à dicha dignidad, sine qua exerceri non potest) *de re beneficiali, lib. 1. quest. 11. à nu 63.* Y porque sus palabras seràn mas eficazes que no nuestra ponderacion solo de vrbanidad admite a los Patronos in his que pertinent ad bona cuius proventus pertinent ad Ecclesiam, pues ella es la parte formal, & quæ habet facultatem petendi, & defendendi, y no el Patrono, ibi: *Quod etiam est ius providentia sine cuiusvis alterius rei, seu iuris præmixtione, ut aduertit Bellamera in Canone Laicis, ad fin. num. 6. ea causa, quest. 7. cum certissimum sit quoad dispositionem Ecclesie, vel dotis Patronum NVLLVM IVS HABERE, Canon nouerint 10 quest. 1. etiam si contingat alienatio, cum inde ex eo, non ledatur eius Patronatus, ut ideo ipsius consensus in huiusmodi alienatione (quem aliqui perperam tamen exigunt ut per Rebuff. de alienat. rer. Ecclesiast. nu. 90.) adhibetur ex honestate, & vrbanitate quadam, non tamen ex necessitate, ut notant incap. 1. ut Ecclesiast. benef. sine diminut. conferant Innocent. sub nu. 6. vers. Et etiam de honestate, & Ioann. Andr. sub num. 12. vers. Ad prædicta.*

56 La razon dà Geronimo Gigante en el Tratado de Pensionibus, quest. 23. num 9. ad fin. ibi: *Cum ex ea alienatione non præiudicetur Patrono in suo iure Patronatus, & iure presentandi, sed tantum Rectori Ecclesie Patronata, cui fructus auferuntur.*

57
tur. Conque no solo de esta autoridad se saca ser limitada la potestad del Patrono solum ad ius Patronatus, & ius presentandi, sino tambien, que quando se quieran enagenar, y enagenan los bienes del Patronato, no es necesario su consentimiento, pues solo es el perjudicado aquel que percibe los emolumentos: luego en nuestro caso el P. Rector, que como Patrono solo tiene el ius nominandi, y no la percepcion de los emolumentos, no será la parte formal a quien se devele citar para este juyzio, sino las Obras Pias, como interessadas, y a quien tocan los frutos de la hazienda del Licenc. Diego de Ribera. Cavedo, de Patronatu Regia Corona cap. 13. Lambertin. de iur. Patronat. libr. 1. art. 3. quest. 1. principal, part. 1. num. 12. adonde reputa al Patrono non dominus rerum iuris Patronatus, sed solum erit dominus iuris Patronatus, ut patet ex illius verbis, ibi: Merito respectu horum bonorum posse vocari quasi dominum, quia abusive dominus dicitur quasi non vere dominus, sed vice, & loco domini, quia Patronus non habet dominium Ecclesiae, nec rerum, sed Patronatum tantum, quia solum habet ius presentandi. Conque claro consta, que solo en la defensa del del derecho de Patronato será parte legitima, mas no en los bienes.

57 Conocida la potestad, y derecho del Patrono, y que solo en los casos referidos puede entrar, y ser admitido ut actor, porque son preeminencias que le tocan, ay otras, que como reo puede ser traído a juyzio, estas referiremos, para que vistas, y conocida la razon de derecho, y no ser alguna tocante a nuestro caso, se evidencie mas nuestra pretension. Será el primer caso la determinacion del text. in cap. Ioannes, de testament. ibi: Post mandatum sus-
cep-

ceptum per Diocesarium cogi debent testatoris explorare ultimam voluntatem, que aunque es acto de voluntad libre el aceptar, aceptando es acto necesario, ex l. in comodato 17. §. 1. ff. de commodat. ibi: *Voluntatis est enim suscipere necessitatis, postea est consummare.* Dom. Covarr. in cap. Ioannes, num. 3. de testam. Tiraquel. de privileg. praecaus. privileg. 87. Matienç. in l. 7. tit. 4. lib. 5. Recop. gloss. 6. à num. 1. & in l. 14. eiusd. tit. & lib. gloss. 1. num. 30. & 48. Zuall. comm. contr. comm. quest. 202. num. 9. Carrillo en la explicacion de la Bula de los difuntos, p. 2. capit. 14. numer. 10. & 11. No es este nuestro caso, pues en el texto se le manda, que cumpla lo que el testador mandò, y se allandò a executar per acceptationem, y puede ser compelido en juyzio solo, sin que en el sea necesario citar, ni llamar a tercero alguno, y el caso de este pleyto no milita debaxo de la aceptacion que haze para que assi sea apremiado a cumplir.

58 Demàs, que en este pleyto no se trata de cumplir del testador, yà la disposicion, que es lo que tocava al Patrono, yà en lo que puede ser convenido, sino de destruir del Fundador la voluntad, pues al Patrono se pide vt demittat bona, quando solo es parte para conservarlos, y pagar a las Obras Pias, mas no seguir otro derecho, que se oponga, ò pueda oponer a la observancia de la fundacion, que fue para lo que tuvo poder, y no para que se deshaga, segun el estado presente, respecto de la sentencia de revista, lo fundado, siendo contra la voluntad del Fundador. Argum. text. in Clement. non potest, de procurat. ibi: *Cum sub generalitate tali graviora non veniant,* hablando de vn mandatario a quien se auia dado poder muy general ad agendum, & defendendum, y dice ei Pontifice, que solo corra

quoad expressa. Et ita multis relatis tenet Dom.
Valenç. Velazq. *conf.* 73. à *num.* 47. Rolando à
Valle. *conf.* 70. *num.* 30. *lib.* 1. Paul. Paris. *conf.* 136.
num. 6. *lib.* 4. & *de resignat. libr.* 9. *quæst.* 8. *num.* 11.
& *quæst.* 17. *num.* 9. Paul. Æmill. *decif.* 277. *part.* 2.
num. 2. Plures Dom. Solorç. *de iur. Indiar. libr.* 2.
cap. 6. à *num.* 18. *tom.* 2. Conque si el poder, y com-
mission dada al P. Rector de la Compañia de
Iesvs, fue para que fundara, y lo hizo oy, que se
trata de deshazer la fundacion, la defensa toca-
rà à aquellos a quien por ella està adquirido de-
recho, como partes a quien solo toca el vtil de
ella, y en cuya possession están desde el año de
1644. hasta de presente.

59 El segundo caso en que el Patrono
es convenido, es, para que dexé el ius Patro-
natus, porque puede auer otro que tenga mejor
derecho, entonces le tocarà la defensa como
principal, y solo porque el Patronato no se trata
de deshazer, sino que tenga otro Patrono; y a
esto satisface bien el Pontifice en el *cap. cum olim,*
de caus. possess. & proprietat. adonde auendole le-
guido pleyto, no con el Patrono, sino solo con
los interesados, resuelve el Pontifice no obstar
las sentencias, ni la cosa juzgada al Patrono, co-
mo era el Obispo Vicentino, que se hallaua en
la possession de nombrar en las vacantes Arze-
diano; y así a los Canonigos que litigaron con-
tra el electo por el Obispo, fue reservado su de-
recho para si quisiesen litigar, lo hizieran con-
tra él, *quia ad iudicium non fuit vocatus, nec citatus,*
siendo el principal interesado, *ibi: Reservata ta-
men eis questione proprietatis super collatione Archi-
diaconatus ipsius si forte super hoc contendere volue-
rint.*

nas son las palabras de Abb. Panormit. *in dict. c. cum olim, num. 12.* Imò post collationem unifactam ad eum spectat defensio beneficij, & non ad collatorem, ut notabiliter dicit Innocent. *in c. dilectus 2. de Præbend.* & ideo Episcopus etiam si voluisset, non potuisse istum Archidiaconum à iudicio amouere, & ibi maximè hic principaliter non querebatur de iure Episcopi.

61. Muchas ilaciones salen de las palabras referidas. La primera, que al poseedor toca la defensa de los bienes, y no al que los confirió, aunque quiera, ibi: *Post collationem unifactam ad eum spectat defensio, & non ad collatorem.* Et tenet Lambertin. *de iur. Patron. libr. 2. part. 2. q. 11. art. 9. à num. 3.*

62. La segunda es, que como en este pleyto no se tratò del derecho de Patronato, sino de los bienes, al Patrono no incumbe a la defensa, ibi: *Hic principaliter non querebatur de iure Episcopi.* En nuestro pleyto no se tratò mas que de los bienes, no del derecho de Patronato: luego solo el P. Rector serà, y es parte para litigar, quãdo se duda de su Patronazgo, mas no quãdo contra la fundacion, aunque quiera no puede ser parte, y contando que las Obras Pias estàn en la real possession de los bienes, conque se estàn alimentando, y sustentando, con ellas se auia de seguir el pleyto, a ellas se deuia llamar, y citar, *alter eis non nocebit sententia.* El señor Presidente Couarr. haze el discurso referido *in pract. 14 per tot. de quo infra Felin. in cap. fin. num. 11. de re iudicat. & in cap. ad petitionem, num. 18. de accusation. b. Alexand. in l. sepè, num. 54. ff. de sentent. & re iudicat. Barbol. in Collect. ad cap. cum olim, num. 1. vbi alios laudat.*

COMO ADMINISTRADOR:

63 ¶ Que siendo Administrador el P. Rector de la Compañia de Iesvs de los bienes de este Patronato , ajustaremos que no es parte legitima para la defensa de este negocio, si no es citando, y llamando a los principalmente interesados, como son las Obras Pias que dexò fundadas el Lic. Diego de Ribera, pues solo a ellas toca el vtil. Ex l. de vno quoque 47. ff. de re iudicat. ibi: *Presentibus omnibus quibus tangit, l. 1. §. denuntiari. ff. de ventr. inspiciend. ibi: Citatis bis quos proxima spes est succedendi, cum vulgarib.*

64 Advertido queda tocar al Patrono nombrar Administrador, y no serlo, en el nu. 54. esto han observado los PP. Rectores de la Compañia de Iesvs, nombrando personas Eclesiasticas que lo administrasen , como se ha visto, y es constante ; conque dado caso que el Padre Rector, como Patrono, se nombrara à si por Administrador , tampoco era parte legitima para que con su Paternidad se huviesse vnica- mente seguido este pleyto , sabiendo que las obligaciones del Administrador solum sunt debita exigere tñdum colere, vel locare fructus colligere, vel pensiones pecuniam collocare, & debitoribus iussu iudicis solvere. Bacz. de decima tutorum, cap. 21. vsq. ad fin. Rupellan. libr. 2. forensi. instit. con otros que refiere el señor Salgad. in labyr. 1. part. cap. 13. à num. 32.

65 Y que por lo que mira al litigio presente, quocumque modo sit , con el Administrador no se puede seguir pleyto, de cuya accion se origine *contra ius, & proprietatem, aut dominium rerum administrationis, quia nec administrator mouere potest, nec in eam dirigi, sed precisè inten-*
tanda

santa sunt cum Iebitore principali, atque etiam cum creditoribus assistentibus de quorum interesse aque principaliter tractatur ne bona in aliquo minuantur, vel fraudentur. Palabras son estas del señor Salgad. *in labyr. credit. 1 part. cap. 13. nu. 44. & cap. 14. à num. 46.*

66 De estas palabras notò dos ilaciones. La primera, que las acciones solo se deven dirigir, è intentar cõtra aquellos, y por aquellos que por ser dueños verdaderos logran buena fortuna obteniendo, y padecen justamente perdiendo, por ser qui possunt agere, & pati: cõfirma esta ilacion la *l. 4. tit. 10. part. 6. ibi: Pueda por si demandar aquel que tuviere los bienes.* No los possce iure aliquo el P. Rector, ni puede: luego frustra cum illo litigatum fuit.

67 La segunda, que ni como Administrador N. P. Rector, ni sus predecesores han litigado legitimamente, por faltarle de derecho la potestad. *Cancer. variar. part. 2. cap. 9. nu. 28. Menoch. de arbitrar. casa 150. num. 13. Bacza, de decim. tutor. cap. 16. num. 15. Vbi plura iura laudat afirmando todos, que ni pueden mouer acciones, ni contra ellos intentarse.* Notat Bart. *in l. creditor, ff. bonis authorit. iud. possid. & in l. 4. § si quis instituat, § si cõditioni, ff. hered. instit.* Baptista Acoſta, *de ration. ratae, quest. 121. num. 5. Gait. de credit. cap. 4. quest. 11. à num. 1535. Paul. Montan. de tutel. cap. 28. à num. 69.* Ex quibus patet, que dado que el P. Rector fuera Administrador, nec ut talis, contra su Paternidad se puede mouer accion alguna, ni mouerla.

COMO COMISSARIO EXECVTOR.

68 ¶ La protesta que dexamos hecha

cha en el num. 47. nos disculpará, pues la defen-
de esta causa nos llama à mas largo informe de
lo que auiamos discurredo , y assi passamos à
ajustar, que acciones pueda exercer vn Patrono
Comissario, y Executor de vna Obra Pia; y aun-
que arriba desde el num. .auimos referido Pa-
tronus quid agere potuerat, aora vt Commis-
sarius, & vt executor se ajustará lo que puede , y
si el litigarse estos bienes que poseen las Obras
Pias con el P. Rector de la Compania de Iesvs,
pueden assegurar lo determinado en el picyto
sin auerlas llamado, ni citado.

69 La l. 4. tit. 10. part. 6. dà facultad à
los Comissarios executores para que pidan al
heredero bienes para cumplir el testamento, en
quatro casos. El primero, vt opus pium exequa-
tur, ibi: Para Obra Pia. Lo mismo estaua antes
determinado in l. nulli, C. de Episcop. & Cleric. Lo
segundo, quando al Comissario se manda algo,
ibi: Quando el fazedor del testamento manda alguna
cosa à otros en vno con los testamentarios. Lo mismo
consta del text. in l. si legatarius 8. ff. legat. 3. con-
tanto, que si el legatario no pagare, ceda las ac-
ciones al Comissario executor, vt per se petat,
ibi: Vel si non exegerit (habla del legatario) actionem
cedere en el Comissario para pedir en juyzio, lo
nota Bart. in l. si quis Titio 17. ff. legat. 2. Lo mis-
mo se colige de la l. Lucius 77. §. Mania. ff. ad Tre-
bel. Gloss. verb. Non posse sibi: Nota, quod Commis-
sarij, & executores non habent actiones contra heredes,
cum sint vt nudi ministri. Conque como no pueden
mouer acciones assi contra ellos, no se puede
intentar derecho alguno.

70 El tercero caso es, quando la manda
es a tal, que es establecida para gobernar huerfanos.
La quarta, quando el testador dize, ibi: Que dà li-
bre

bre poder a sus testamentarios, que puedan demandar en juyzio, y fuera del para cumplir sus mandas. Conque el Comissario executor podrá pedir en los casos referidos para si para gouernar, y sustentar los huérfanos, y Obras Pias, mas no para que muela pleytos contra la propiedad de los bienes, ni se muestre parte en ellos; y así la misma ley referida 4. tit. 10. part. 6. lo decide, ibi: *Es sacadas estas quatro cosas sobredichas, no en otro caso ninguno, non han poder los testamentarios de demandar en juyzio los bienes del muerto. Vbi Dom. Greg. Lop. gloss. 5. per text. in l. Lucius, §. Mania, ff. ad Trebel.* que así mismo los excluyo de que puedan ser convenidos. Dom. Couarr. in cap. Ioannes, de testam. Laudatus à Gratian. forens. tom. 2. cap. 329. à num. 2. Bart. in l. alio hærede, num. 26. ff. de aliment. & cibarij. legat. in fin. vers. *Vltimo quæro.* Gloss. in l. firmio 26. §. cum ab hæredib. verb. *Ab hæredib. ad med.* vers. *Et secundum hoc videtur,* ff. quando dies legat. cedat. Plures Mascard. de probat. conclus. 929. à num. 8. Paul. de Castr. cons. 96. num. 5. lib. 1. ibi: *Et tunc domina Tinga vtetur iure suo, adõde excluye al executor quando la fundacion, ò restitucion de la cosa está hecha por el executor, quia iam functus est officio suo, y solo a la parte toca la defenla, y no al executor. Idem Castr. consil. 273. à num. 5. lib. 2. ibi: *Episcopus qui fuit exactor, & executor non possit inquietari attento, quod voluntas testatoris fuit ad implecta.**

71 Con igual claridad observa lo mismo Carpio, de Executor. & Commiss. lib. 3. c. 8. num. 6. ibi: *Ex hac conclusione consequenter infertur, quod licet nudus, se ñ merus executor, non habeat actionem licebit ei officium iudicis implorare, & sic accipiendus est. Gratian. dict. cap. 329. num. 1. & 3. vbi docet, quod talis executor sicut non potest agere, ita nec*

particulariter conueniri quasi non habeatur loco heredis. No se escrupolize de que este Autor hable de mero executor, porque quanto a nuestro pleyto el P. Rector lo es, y del hablan las palabras del text. *in l. executorem. C. de execution. rei iudicat. ibi: Executorem eum solam esse manifestum est, qui post sententiam inter partes (audita omni, & discussa lite) prolatam rei indicata vigorem ad effectum videtur adducere.* Lo executado por el P. Rector, es lo dispuesto por el Lic. Diego de Ribera, fue, que a falta de sus hijos, y descendientes, de sus bienes cada año se dieran 500. ds. a las Niñas, 200. a las Monjas, y lo demás a los Estudiantes; conque este executor quoad bona no tiene que hazer, & ita es mero executor. Cardos. *in prax. iud. verb. Executor, a num. 1.* ita Barr. Angel. *in l. si quis Titio, ff. de legat. 2. vbi Peralt. nu. 2.* Sarmient. *num. 2.* Matienç. *in l. 14. tit. 4. libr. 5. Recop. gloss. 1. num. 32.* Mantica, *de coniect. lib. 8. tit. 4. num. 13.*

72 Porque al P. Rector solo se le cometiò nudum factum, pues la fundacion, los bienes, y la distribucion de ellos quedò fecha por el Lic. Diego de Ribera; y assi corre con seguridad la autoridad de Carpio, *supra num. 71.* en tanto que el mismo Carpio en el *libr. 1. c. 20. per tot.* excluye a los executores de que puedan dar poder en juyzio, y con harta claridad lo refiere Matienç. *vbi proximè nu. 8.* llamando mero executor à aquel que del testamento executalo que se manda, sin que tenga facultad de dar algo ex arbitrio proprio, *ibi: Particularis dicitur, qui ad exequendum particulariter testamentum, relictus est, vbi plures laudat,* y esto tambien se confirma por la clausula de la fundacion, citada à tras *num. 49. ibi: Con tanto, que mi voluntad especial es, que el dicho primero testamento se guarde.* En el
auia

avia fundado las Obras Pias, a quien, quando, y como se auian de repartir: luego el P. Rector solo es, y era mero executor, y pagador de ellas, y no parte para litigar, ni seguir pleyto, por el qual la fundacion se destruyera, y aniquilara, tocando solo la defensa à los interesados.

73 *Carpinus, de executor. libr. 3. cap. 9. à num. 39. ibi: Quod in eius specie substantia dispositionis fuit testatoris, in illis verbis suam dispositionem, ut cum Aretin. & alijs, dict. cap. 10. elucidabimus Commissarij autem sola executio distributina eius dispositioni mandata, trae las palabras referidas con que mas se acredita nuestro intèto, y por todos medios se euidencia lo mal seguido de este pleyto, y que el P. Rector no es parte formal para litigar. Surd. de aliment, tit. 8. priuileg. 32. à num. 1. Y todo lo referido se colige del texto en la l. si quis Titio 17. ff. de legat. 2. el qual trae Surd. loco citato n. 2. ibi: Quod ubi alicui relinquitur, ut ministro, illi non datur actio. Y la Gloss. en el dicho text. verb. Ut ministrum, dize lo proprio, ibi: Cum alicui sic relinquitur, ut ministro, sicut fit quotidie Commissarijs, petere non potest relictum, ut infra de adimendis legatis, l. filio, §. matri, & infra ad Trebel. l. Lucius, §. 1. Y assi en qualquiera significado que se quiera tomar la palabra, fideicomissario, Executor, ò Ministro de la execucion, siempre es limitado el poder que tienen para poder comparecer en juyzio.*

74 Y aunque es cierto, que lo referido dizen se limita quando no ay Obra Pia de por medio, porque entonces dizen, que fauore operis pij el Comissario puede comparecer en juyzio a pedir conforme la l. nulli, l. si quis ad declinandam, C. de Episcop. & Cleric. no se hallarà ningun texto, ni Doctor, que diga, quod possit conueniri, pues los textos referidos, todos tienen, y

hablan quando el executor es actor, y assi lo tie-
ne Alexand. *conf.* 170. *nn.* 2. *libr.* 2. Lara, *in l. si quis*
à liberis, §. utrùm, num. 36. y 37. *ff. de liber. agnoscend.*
Stephan. Gracian. *discept. forens. dict. cap.* 329. *n.* 3.
& 4. y expressamente lo dize la *l. 4. de la Partida*
6. tit. 10. que de xamos citada en el *num.* 70. *ibi:* Y
facadas estas quatro cosas, no ha poder el testamentario
de demandar en juyzio. Conque salimos de la du-
da de los DD. si puede en este caso auer dife-
rencia entre el executor vniuersal, ò particular,
como los DD. notan en los lugares referidos,
siendo tambien cierto, que por ser contra De-
recho el que los executores tengan potestad de
iure ordinario (si no es quando le les dà poder
especial para ello) se les locorre per officium iu-
dicis, segun la *l. Quintus Mutius, ff. de annuis legatis,*
ibi: Sed interuentu iudicis hæc omnia debent, si non ad
turpem causam referuntur, ad effectum produci. Lo
mismo dize Bart. en la *l. si quis Titio, num.* 4. *ff. le-*
gat. 2. & *in l. Lucius, §. Mauiæ, ff. ad Trebel.* Peralta,
in dict. l. si quis Titio, à num. 7. vbi omnes scriben-
tes Dom. Greg. *in dict. l. 4. tit.* 10. *part.* 6. *Gloss. fin.*
verb. No han poder. Alvar. Valasc. *consultat.* 68.
num. 6. *vers.* Quamuis. Conque si tuvieran accion
para pedir, ò ser convenidos; no vsaran del re-
medio extraordinario de officio iudicis.

75 Y porque la materia quede sin
escrupulo, dado que queramos considerar a el
P. Rector executor vniuersal de esta Obra Pia,
& quod habeatur loco hæredis, que es a todo
aquello que se puede alargar la ponderacion,
aun en este caso no es parte formal para litigar,
y por no dilatar la materia tue valgo de la auto-
ridad de Carpio, *lib.* 3. *cap.* 9. *num.* 20. en vna con-
clusion que pone, que si las palabras de ella con-
viene a el P. Rector, ellas mismas dizen, que
aun-

aunque habeatur loco hæredis, solo tendrà acción vt agere possit in eis, quæ ei iniuncta sunt à testatore in executionem, & complementum suæ voluntatis, pero no vt successor, & dominus bonorum defuncti, vel partis eorum dicatur.

76 *Executor, seu Commissarius vniuersalis, siue in testamento ad pias causas, siue ad non pias, non habetur loco hæredis, ad hoc, vt successor, & dominus bonorum defuncti dicatur, vel retinere eorum partem, seu alia conseruare, & acquirere possit, quæ vere ad heredem pertinent, licet vicem hæredis habeat ad hoc, vt tanquam mandatarius defuncti agere, seu conueniri valeat circa ea, quæ ei iniuncta fuerint à testatore in executionem, & complementum suæ postremæ voluntatis.*

77 En todos casos, alsí profanos, como de Obras Pias, el executor vniuersal non habetur loco hæredis, & à Velasc. dict. conf. 68. per tot. Molin. de iustit. & iur. tract. 2. disputat. 248. nam. 2. Gamm. decis. 196. in fin. porque vt executor habeatur vicem hæredis pende de la comission, y voluntad del disponente, ibi: *Circa ea quæ ei iniuncta fuerint*, ò que el tal executor goze ex voluntate clara, aut coniecturata las prerrogatiuas, que segun Derecho, y disposicion del testador toca à los herederos.

78 La primera sea la oposicion que ay de ser a no ser, pues el executor, siue Commissarius dicitur, qui nominatur ad exequendam testantis voluntatem, ex l. nullis, C. de Episcop. & Cleric. Auth. de Ecclesiastic. titul. 8. si quis autem, & §. non autem, collat. 9. cap. Ioannes, de testam. Vbi DD. Spin. de testam. gloss. 28. nu. 2. Y lo referido cõsta de la l. 14. tit. 4. lib. 5. Recop. q̄es la l. 31. de Toro, en este executor non datur ius domini, no es señor de los bienes del difunto, el heredero est

est vere dominus, §. vlt. inst. de hered. qualit. & dif-
ferent. Mench. creat. lib. 2. §. 20. à num. 32. Molin.
de instit. & iur. tract. 2. disput. 155. num. 3. Spin. de
testam. gloss. 17. num. 6. & 8. Menoch. de præsumpt.
67. num. 2. præsumpt. 101. nu. 35. & præsumpt. 140.
num. 20. Pichard. in Rub. de heredib. inst. à num. 21.
Petr. Greg. Sintagmat. libr. 42. cap. 36. n. 6. Doncl.
in Comment. iur. civil. lib. 7. cap. 10. vbi Oslwald. lib.
6. c. 2. Luego el executor mero, ò mixto ad pia,
aut ad prophana hæres dici non debet, pues no
goza de prerrogatiua alguna, que toque al he-
redero.

79 Ius accrescendi, aut caducitatis
non acquiritur executori de qualquiera calidad
que sea, ni otro derecho hereditario (quamuis
aliundè el executor capare possit) vt observant
Angel. & Paul. in l. si quis Titio, ff. de legat. 2. Ma-
tienz. in l. 14. tit. 4. libr. 5. Recopil. gloss. 1. à num. 32.
Mantica, de coniect. lib. 8. tit. 4. à num. 13. & libr. 4.
cap. 1. num. 7. ibi: Nihil commodi præcipiunt. Bart. in
l. hereditas ad statiam, nu. 2. ff. de heredib. inst. Bald.
in Auth. licet, in princip. C. natural. lib. Y esta con-
clusion no tiene contradictor.

80 Al heredero accrescit pars vacans,
§. videamus, Inst. de hered. inst. l. interdum 13. §. 1. ff.
eod. l. 17. tit. 3. part. 6. l. si ita scriptum 8. ff. de bonor.
possess. secund. tabul. l. si ex pluribus 9. ff. de suis, & le-
gitimi heredib. plures Carvallo, in cap. Rainaldus,
de testam. part. 3. nu. 78. 79. & 112. Michael Cra-
sus, de successiõib. ab intestat. §. ius accrescendi, q. 2.
vbi vterque extendit ad legata caduca, nada à
los executores, y fideicommissarios: luego loco
hæredum non sunt habendi para que con ellos
vt tales aliquod ius sequi valeat. Y Carpio en el
lugar referido supr. à nu. 75. refiere desde el n. 20.
hasta el 47. diferentes prerrogatiuas proprias
de

de los herederos, y que ninguna asiste a los executores fideicomisarios en el caso que habeantur loco hæredum.

81 El mismo Carpio, de executorib. testament. dist. lib. 3. cap. 9. num. 48. pone otra conclusion, con que de todo punto se cierra la puerta à la capacidad que se pretende dar al executor, y Comissario con el titulo de que loco hæredis habeatur, para que con èl se pudiera seguir el juyzio de este pleyto, ibi: *Si testator sub nomine executoris, vel Commissarij vniuersalis designare, & comprehendere voluit hæredem, & ex voluntate eius, hoc euidenter apparet ex coniecturis, & præsumptionibus in testamento scriptis, quæ soli hæredi conueniant, & adaptari valeant taliter, quod circa hoc nulla dubitatio versari queat, tunc etenim talis Commissarius vniuersalis loco hæredis substantia, & effectu considerandus erit, ac si expressim sub nomine hæredis constitutus esset.* Y en los numeros siguientes refiere las razones para que pueda el Comissario, y executor haberi pro hærede, de lo qual nada se halla en la disposicion del Lic. Diego de Ribera.

82 Si bien en el num. 54. dize las palabras siguientes, bastantes a desvanecer los discursos de aquellos que han juzgado, que assi en Obras Pias, como profanas, quod executor, & Commissarius habeantur loco hæredis, ibi: *Ex quibus satis dicitur expressim nominatus hæres in testamento si iuxta terminos huius conclusionis secunda constitutus fuerit sub nomine Commissarij vniuersalis, ET CONSEQUENTER SIMILE TESTAMENTVM VALIDVM ESSE.* Con que toda la disputa de los DD. es solo an valeat testamentum in quo nullus hæres est scriptus, y si valdrà quando queda nombrado executor, y Comissario vniuersal, y resuelven que si, mas no que

sea heredero , y la causa es la que se sigue.

83 Porque como es notorio , y vulgar, el testamento secundum ius civile no valia absque institutione hæredis tacita, aut expressa, como alsimismo lo notan la mayor parte de los DD. que dexamos citados, y consta del §. in primis inst. de fideicom. hæredit. l. 1. in fin. ff. de vulgar. l. 3. vers. Non potest, ff. de his quæ in testament. delect. l. ult. ff. de iur. codicil. plures Mench. creat. §. 16. & 17. à num. 1. y no està derogada absolutamente esta observancia, como quieren algunos, fundados tanto en vnas palabras de Aristoteles, lib. 2. Polit. cap. 7. ibi : Nunc autem douare ex testamento, licet cuicumque etiam si nullo instituto hærede deceſerit, quanto in l. 1. tit. 4. lib. 5. Recop. Ne obstante, que la misma ley llama al heredero abintestato, y así con el acta, & omnia fieri debent, como lo nota, y dize bien claro el señor Castillo, libr. 3. cap. 17. à num. 137. omnino videndus ; y esta fue la causa por que los DD. disputaron la question an executor , seu Commissarius habeantur loco hæredis nullo alio dato cohæredc.

84 Y corriendo con la disputa mencionada, ellano es de este caso. Lo primero, porque el Lic. Diego de Ribera dexò herederos, como son las Obras Pias, y tenemos ajustado supra à num. 28. conque auiendo heredero, el executor, y Comissario nihil operari debet.

85 Lo segundo, porque oy no litigamos si el testamento es valido, ò no, que es solo a lo que mira la disputa , que ha dado motivo a discutir tan variamente an executor, & Commissarius habeantur loco hæredis, y así se ha de entender lo que disputò Velasc. conf. 68. y Ant. de Gamm. decis. 196. vbi Flores plures laudat Bart. conf. 3. num. 3. & conf. 56. num. 2. lib. Dom. Castillo,

tillo, tom. 3. *controuers. cap. 17. per tot. vbi plures*
Malcard. de probat. conclus. 1429. con otros mu-
 chos que cita, y refiere Carpio, *dict. cap. 9. à nu. 6.*
lib. 3. Escobar. de ratiot. cap. 27. à num. 47. Y assi,
 considerado el P. Rector como executor, ò Co-
 missario, respecto de que no disputamos la va-
 lidaciõ del testamẽto, y ay heredero instituido,
 como son las Obras Pias, y a no auerlas, el here-
 dero que tuuiesse derecho de suceder abintest-
 tato, segun lo que dexamos fundado, eran, y son
 las partes legitimas ad litigandum, y no el Padre
 Rector, como Patrono, como Administrador,
 ò como Executor, y Comissario, segun dexa-
 mos advertido en este medio tercero, aũque cõ-
 sideretur, aut habeatur loco hæredis, pues con
 este titulo solo serà, y es capaz vt agere valeat,
 & debeat conveniri in his quæ pertinent ad
 complementum voluntatis, mas no vt sit vere
 hæres ad hoc, vt possit, vt talis aliquid acquire-
 re, que era necessario para que fuera parte for-
 mal en este litigio, en que se trata de impugnar
 del Fundador la voluntad, mas no de si el Padre
 Rector cumpliò con su voluntad en la creccion
 de lo dispuesto por el Licenc. Diego de Ribera.

MEDIO QVARTO.

86 **E**STE Mira à manifestar, que la senten-
 cia de renista, que se manda execu-
 tar, y la Carta Executoria, estando
 despachada, se recoja para que no se vse de ella,
 por los defectos que de los autos resultan, siendo
 cierto, que la razon del text. *in l. 4. tit. 17. libr. 4.*
Recop. parece limita esta representacion, y esta-
 do antes por regalia reservada al dignissimo ar-
 bitrio de los Señores Superiores, por adverten-
 cia

cia fecha por el Emperador Iustiniano, *in noue'la* 22. *collat. 4. tit. de mandat. Principum*, ibi: *Quadam corrigere non aliorum solummodo, sed etiam quae à nobis insita sunt, & in Auth. de nupt. in princip. y consta del cap. qualiter & quando el primero, de accusat. cap. ad auras, de Simon. l. 38. tit. 5. part. 3. Siman. de Repub. lib. 6. cap. 5.* Y para caso mas rigoroso que el que tenemos presente en sancha S. Augustin esta licencia de que se suspenda la execucion de el acto laborente nullitate, *Epistol. 214.* conque siguiendo de los Doctores las resoluciones, la practica de los Tribunales, y que no ay disposicion que prohiba el dezir de nulidad, quando el pleyto no se sigue con la parte formal, formaremos el concepto de este medio en los inconvenientes juridicos que de la execucion que pretende D. Iuan Fernandez de Acuña se siguen, y muchos, y nuevos pleytos que de ella se han de seguir.

87 Conocido, señor, que por la l. 2. del mismo tit. 17. lib. 4. de la Recop. se da facultad para que contra las senténcias de reuista se pueda dezir de nulidad dentro de 60. dias, ibi: *Puedalo dezir hasta 60. dias desde el dia que fuere dada la sentencia; y si en los 60. dias no lo dixere, no sea oido despues sobre esta razon.* Con sobrado aliento passamos a fundar no poderse executar la sentencia de reuista de este pleyto, sabiendo asimismo, que de los Autores todos del Reyno no nos faltará asistencia con vista de las dos leyes referidas, y demás del Reyno, y en especial de la Pragmatica del señor Felipe IV. de 10. de Febrero del año pasado de 1623. que aunque no anda recopilada, sus palabras son las siguientes: *Porque conforme a Derecho, algunas vezes se rebuelue sobre la cosa juzgada, ò por instrumentos nuevos, ò por auer*

auer constado, que los presentados eran falsos, ò por otras causas establecidas por Derecho, dà facultad a que el vexado no defendido, no oido, no citado por Iuez competente, ò incompetente, reclame, y pida justicia por lo rigoroso, quod litigantibus deneguetur ius petendi, es mas que juridica esta proposicion, como es notorio, y solo dixerat, quod non audiatur, si la nulidad fuera sin utilidad, la qual los DD. titulan nulidad seca, quæ ab Orbe, & ab Vrbe debet exulari. Ita DD. in l. fin. § fin. ff. quod met. caus. Dom. Gregor. Lop. in l. 10. tit. 4. p. 3. Al. Al. decis. 372. Ganm. decis. 324. Velasc. conf. 65. ad fin. Cauced. decis. 36. & 159. p. 1. Gabriel Percir. decis. 76. à num. 4. Mas siendo la nulidad justa, se deue admitir, y determinar ante executionem.

88 Litigaron, señor, en la especie del text. in cap. cum super 17. de sentent. & re iudicat. el Obispo de Orense contra las Religiosas del Convento de Zelanoua, y fueron vencidas por el Obispo sugetandolas a su jurisdiccion, tiempo en que el Obispo de Ouedo salió al pleyto no auiendo sido citado, ni llamado, diziendo parasse el curso de la Carta Executoria, porque las Religiosas de Zelanoua eran de su jurisdiccion, y no del Obispo de Orense: resuelve la contradiccion referida Inocencio III. Autor del texto, con estas palabras, ibi: Cum ex parte Monasterij nihil rationabile fuerit propositum, quare sententia pro Episcopo promulgata debuerat irritari eam quantum ad Monasterium duximus confirmandam. Et ibi: Executio sententiae deferatur ne circa possessionem Ouetensis Ecclesie detrimentum incurrat alioquin (sicut ius postulat) executioni absque Ouetensis Ecclesie præiudicio demanetur.

89 Aunque Inocencio IV. sobre la

interpretacion de este texto discurre, no dá salida de como la sentencia se aya de mandar a execucion sin perjuizio del Obispo de Oviedo, pues executada, quedan sin fuerza las palabras del texto, *ibi: Deferatur executio sententiae*, y adaptando esto a nuestro pleyto, la sentencia manda executarse (cō buen derecho nos auemos opuesto, como queda dicho) como podrá ser, si, executada quita los bienes a estas Obras Pias el que se execute, y no se execute, pues con ellas no se ha seguido el pleyto, que es la distincion que sobre el mismo texto hazen Abb. Panor. Hostiens. & Ioann. Andr. afirmando todos, que en este caso la execucion se ha de suspender, porque la nulidad opuesta que hovo en el texto, no fue opuesta por las Monjas de Zelanoua, porque con ellas se auia de executar, mas como el Obispo de Oviedo, que no auia sido llamado, fue el que se opuso, afirman todos de ceasar en todo la execucion; y esto parece aprueua Menoch. en el *conf. 311. à nu 26.* considerando esta distincion para que así se suspenda la execucion, pues el opuesto no auia litigado: doctrina, que bien corre con lo especial de nuestro pleyto, pues aunque la sentencia se litigò con el Padre Rector de la Compania, *vt putatibus dominus*, no perjudica en forma alguna à los verdaderos dueños, como son las Obras Pias, *vt in terminis tenet Azueved. in l. 1. tit. 17. nu. 43. lib. 4. Recop.*

90 Con este presupuesto, y omitiendo larga alegacion de DD. y q̄ el tercero opuesto contra la execucion de sus sentencias conformes, suspende la execucion de qualquiera Carta Executoria. *Vt notat Franc. Viuius, decis. 495 num. ultimo. Bernardo Grabeus, ad pract. Camaræ Imperialis, lib. 1. conclus. 70. num. 15. Crauet. consil.*

592. nu. 128. Rot. Genuens. decis. 111 nu. 2. Hon-
ded. conf. 20. libr. 1. Matesc. libr. 2. variar. cap. 121.
num. 2. & 15. Giurb. decis. 93. nu. 3. Salgad. de Reg.
protekt. part. 4. cap. 8. à nu. 14. con los muchos que
refiere, y los Regnicolas, que ninguno de ellos
discrepa de esta opinion, quando la tercera in-
continenti muestra la nulidad, ò insuficiencia
de los litigantes precedentes. Esto consta de los
autos, como de lo siguiente se verá, y de lo de-
más que dexamos arriba ponderado.

91 Cierta es, que las Obras Pias son
las poseedoras de estos bienes, por ser substitu-
tas a los hijo, y descendientes del Lic. Diego de
Ribera; en todo el pleyto no consta ayan sido
citadas, ni llamadas; si este defecto es bastante,
segun Derecho, habemus intentum, y consta
del cap. *Pastoralis*, §. *ceterum*, de *re iudicat.* cap. 1. de
caus. possess. & *propriet.* cap. *inter quatuor*, de *maiorit.*
& *obedient.* Felu. in c. *cum olim*, de *re iudicat.* Scac-
cia, de *appell. quæst.* 19. *remed.* 1. à nu. 19. Y esta nu-
lidad, dize Villalpando, de *Magia*, lib. 3. cap. 30. à
nam. 43. que aunque la ley del Reyno con pala-
bras mas claras excluyera el dezir de nulidad
contra las sentencias de reuista, esta no queda-
ua excluida; lo mismo tiene el señor Paz, de *Te-
nuta*, 1. part. cap. 14. nam. 8. y 9.

92 A esta causa, que queda referida,
se adapta otra, que consideran los DD. quoties,
el que sale a el pleyto como tercero estava igno-
rante del, porque la ley del Reyno, dize el pro-
prio Villalpando, nu. 2. 6. que no la comprehen-
de, en quanto por ella se prohibe el dezir de nu-
lidad, ibi: *Aliàs erit iniusta, iniqua, & irrationabilis,*
nec iustificari potest ex eo, quod sit de reuista, llaman-
do inocente a el que por dicha sentencia de re-
uista se halla priuado de su derecho, y que en es-

re caso est manifestè grauatùs, y puede dezir, y alegar contra la sentencia de reuista, citando para ello à Anton. Gom. *lib. 2. variar. cap. 15. nu. 33.* Iul. Clar. *lib. 5. receptarum sententiarum, §. fin. q. 61.* Paz, *in praxi, tom. 1. part. 5 §. 10. num. 4.* Franc. Viu. *decis. 178. num. 2. lib. 1.* Y assi a este proposito dize Gigan. *de crimine lese Maieft. libr. 2. tit. per quos crimen. quest. 1. num. 5.* Mastrillo, *de Magistrat. libr. 3. cap. 4. num. 214. Quod domini Iudices, nec Reges non possunt facere debitum, & delictum vbi non est.* Si aqui no auia sugeto con quien litigar legitimamente, no puede la condenacion legitimamente correr contra aquellos que eran poseedores, y dueños, y no litigaron, como son estas Obras Pias, que segun la sentencia, à no auer salido a el pleyto, estauan expuestas a quedar sin comer, y extinguida toda la Obra Pia.

93 La ignorancia se acredita con ser vnos menores recogidos en vn Colegio sub potestate alterius, como es el Rector que los gouierna; vnas Niñas de menor edad claustradas por fuerça, vt addicant opera virtutis; vnas Religiosas Descalças continuo bobentes Domino pro salute communi, que siendo estas solamente las artes que exercitan, se acredita bien su ignorancia, y para el impedimento de litigar lo obseruò Azeued. *in l. 3. tit. 17. lib. 4. Recop. n. 4.* y assi no siendo citadas, y convencidas, no puede perjudicarles la sentencia, *cap. inter quatuor, de maiorat. & obedient. ibi: Cum nec citati sint, nec conuicti.* Camill. Borrell. *de Magistratum adictis, lib. 2. cap. 1. num. 11.* Farinac. *in nouis. part. 1. decis. 118. & part. 2. decis. 244. & 584. & in Rota, p. 1. decis. 64.*

94 La tercera causa que oponemos contra esta sentencia, para que no se pueda executar, ni despachar Carta Executoria de ella, conf-

consta del text. in l. Praeses 77. in fin. ibi: Si in sententia certa quantitas non continetur, ff. de re iudicat. Minling. obj. Cent. 4. cap fin. Caldeira, lib. 3. variar. cap. 6. conque la falta de liquidacion suspende la execucion, ibi: Non ante quidquam peti possit, dixo la l. hoc iure. ff. de verbor. obligat. l. hac autem §. 1. ibi: Lique Pratori, ff. ex quibus causis in possessionem eatur. Menoch. adipiscenda, remed. 5. num. 70. & remed. 6. num. 135. & de arbitrar. casu 117. num. 4. Y esta liquidacion se deua mandar por la sentencia (lo que hasta agora no auemos visto) vt tenet Couarr. lib. 2. variar. nu. 1. vercl. In summa, ibi: Citatoreo prius ad liquidandum. Parlad. lib. 2. rerum quotidianar. cap. fin. part. 1. §. 12. num. 2. 29. & 30. Gratian. discept. forens. cap. 318. nu. 7. ibi: Executio facta non precedente legitima liquidatione erit nulla (conque en lo que se tiene noticia ha obrado de hecho Don Iuan Fernandez de Acuña, sin auer mandatum de liquidando en la sentencia de autoridad propria, à passado a bienes que no pueden entrar en dicha liquidacion, como abaxo se verá.)

Y aunque se quiera replicar, que por la sentencia se mandan dar bienes, que tocan a el tercio, y remanente de quinto, y que assi no es necessaria liquidacion; se responde cō el texto en el cap. auditis, de praescript. ibi: Si per illa constiterit, quod Vallis de Huescam sit ille locus, quem praecessor noster libertate donauit. Lo mismo consta de la l. 1. verb. Vt proinde, ff. de edendo, ibi: Et ideo, quia non specificantur res, inquiritur per executores, quid debeas restituere, l. si non designata, C. de falsa causa, l. nuper, ff. de legat. 3. En lo especial de nuestro caso Pedro Surd. conf. 168. num. 27. & 28. libr. 2. Conque, señor, si con esta sentencia, ò Carta Executoria D. Iuan Fernandez de Acuña quisiero

fiere inquietar, no solo los bienes que por ella se le mandan dar, sino tambien los que se le deniegan, lo podia hazer, pues hasta aora no se ha perdido liquidacion por parte del dicho Don Iuan, deuiendo auerle hecho quenta, y particion, y separacion de los bienes, para que conforme a esto (dado que la sentencia pudiera correr) no fuera notado en el exceso de ir a inquietar bienes, que no le puedan tocar.

96 Que lo aya hecho, es evidente, pues segun las noticias extrajudiciales, que se han alcanzado, es cierto tomò possession de la casa principal que està en la calle de S. Geronimo; esta, conforme la escritura de capitulaciones presentada en el pleyto, consta fue especialmente señalada para la legitima de D. Garcia, hijo del Lic. Diego de Ribera, conque el primero passo que ha dado es contra la sentencia de reuista: luego quando no huviera otra causa mas de esta, era bastante para que la Carta Executoria se suspendiera, y se mandara recoger, quia contra iudicatum non operaretur.

97 Y aunque es cierto, que lo actuado en el pleyto sin Procurador, como lo advierte el Lic. D. Joseph de Moratalla, y las razones que asimismo ay para la defensa mas genuina de la causa, son fuertes, porque miran a diferente articulo, y por no cansar con alegacion mas dilatada la suspendo, quedando seguras las Obras Pias de que se determino el articulo en su fauor, mandando suspender la execucion, y despacho de la Carta Executoria, & ita speratur. Salva in omnibus V.D.C.

Lic. D. Antonio de Morales
y Noroña.



1833

