

IESVS, MARIA, IOSEF.

SOBRE PROVISION

DE FIRMA ENCLAVATORIA.

Por el Licenciado Vicente Andres de Valenzuela, y el Patron de la Parroquial Iglesia de Burbaguena.



L Ilustrissimo, y Reuerendissimo Señor Arçobispo de Zaragoza obtuuo firma de V.S. inhibiendo vna sentencia, que en grado de apellacion dio el Doctor Don Antonio Xauierre, Prior de Santa Christina, sobre la cõtencion que auia acerca de la Vicaria de Burbaguena; con motiuos de que introducía lite en primera instancia ante el Oficial Eclesiastico, y concludido legitimo processo entre el Procurador Fiscal de su Ilustrissima, y el Doctor Don Diego Frances de Vrrutigo yti, Arcipreste de Daroca (Patron por Concordia de dicha Vicaria aprobada por su Santidad) se declarò sin embargo no auia lugar su presentacion a 8. de Mayo de 1646. de que apellò, y traxo rescripto para vno de los Iuezes Sinodales del Arçobispado.

El lugar de Burbaguena a 27. de Iunio de 1646. presentò firma volandera, para que no se passasse adelante, ni se executasse dicha sentencia, hasta estar confirmada segun derecho. El Iuez Sinodal aceptada su comission, y hechas las demas diligencias, prosiguiendo deuidamente en la causa (aunque en contumacia todo del dicho Procurador Fiscal) a 3. de Agosto del año de 1647. reformò en segunda instancia la sentencia del Oficial, y admitio la presentacion del Arcipreste de Daroca.

En el medio tiempo a 10. de Abril de 1647. parecio el Procurador Fiscal, y pidio letras responsiuas al Vicario General, y las presentò en esta Corte, y V.S. mandò intimar la cõpetencia a los arbitros, y estos a las partes, despues a 7. de Mayo de 1647. parece el Fiscal de su Illustrissima, y alega quiere purgar la contumacia, y deposita 4. suel. y se constituye, y dà vna fiança para las costas, suplicando copia de lo alegado, por parte del Arcipreste se pide declararse no auia lugar, attento statuto processus declarose assi, y se dio la sentencia reformatoria referida.

La inhibicion se funda en el Fuero 1. de las competencias, vers. Place empero: *Que pendiente el examen, è conocimiento de la dicha competencia, y durante el tiempo para el conocimiento della estatuido, segun el presente Fuero, los processos incohados ante qualquiere de los Iuezes contendientes, si al tiempo de la contencion seràn comenzados, sean suspensos, &c.* y que dada esta sentencia en dicho tiempo era nulla.

Los fundamentos de su reuocacion, y enclauatoria que se suplica, sub grauissima censura, son manifiestos, por lo mismo que se alega en la firma.

El Procurador de Burbaguena quando post latam primam sententiam presentò firma volandera (vulgo contra Ecclesiasticos) fue requiriendo primero: *Que pendente appellatione no se executasse la sentēcia definitiva, mientras aquella no estuiesse confirmada attenta natura sententia;* y en corroboracion de lo dicho presentauit, & notificauit dicto Domino Officiali, *quasdam originales literas, &c.*

Descubrese su intencion, en que no dudò de la jurisdiccion, ni sobre ella queria fundar juicio: dudò solo de la naturaleza de la causa, si era priuilegiada por repelir el presentado de la Vicaria, que era el dicho Vicente Andres de Valenzuela: y en corroboracion de lo dicho, y de lo que contenia la requesta, que era solo el curso de la execucion pendiente appellatione, limitò, y presentò la firma (y quando es-

3

ta fuera ad plures excepciones general) se valiò de la excepcion, quia appellatum fuit, diferente de la excepcion de incompetēcia, *Carrocus excep. 22. q. 1. n. 7.* quia hæc non est exceptio contra sententiam, *Baldus cons. 369. lib. 3.* si la primera. Y assi quando pudiera oponer muchas cohartandose aquella; no se pudo, ni auia para que formar voluntaria competencia de lo que no se dudaua: Rursus, era incompatible aguardar la confirmacion del Iuez ad quem, como pretendia el lugar, y no confesar jurisdiccion, y decreto confirmable, en el Iuez à quo per necessarium antecedens, *l. decem 71. de verb. oblig. Barbosa. optime axiom. 58. num. 10.* cum appellatio ad merita sententiæ, tendat non ad competentiam Curia, *Seraphinus de iuramento privilegio 132. num. 33.* y adherendo a la apellacion del Patron, non potest declinare iurisdictionem.

Declarose mas, pues en vn año despues de presentada la firma, ni jamas boluio a esta Corte para instar, de preciso se le respondiera, y a querer fundar competencia, se valiera de las letras monitorias de V.S. que dize el *Fuero 2. tit. de la competencia*, para que si dentro de los tres dias segundos que en ellas se conceden no respondiera el Oficial, quedara declarada la competencia contra la Iglesia.

El lugar siendo tercero, y no collitigante en processo, auia de seguir la causa en el estado y termino que la hallaua, *Giurb. decis. 1. num. 24.* præcipuè cum locus de Burbaguena eodem iure nititur, de quo iudicatum fuerat, y no se le permite lo que se niega al principal, *Giurba decis. 8. num. 33.* aliter mutaretur causæ status, quod non permittitur, *Puteus decis. 71. Gratianus decis. 149. Lancellotus de attentatis apellatione pendente, ampliat. 14. num. 22.* ne fiat deterior actoris conditio ex oppositione illius, *Surdus cons. 396. num. 35.* & alij apud *Giurbam d. decis. 8. num. 37. § 42.*

Y quando viniera, adhuc ex propria persona principaliter, no podia opponere post sententiam exception de incompetencia, *Decius, Gramm. Menoch. Scaccia de appella-*

lationibus quest. 7. num. 123. Cephal. Decian. Surd. Couar. & plures alij apud Giurba in d. decis. 8. n. 48. Carrocus de exception. except. 69. num. 57. y en terminos mas fuertes de ser Clerigo el que viene tanquam tertius que serà el laico en causa parroquial post sententiam? ubi notoria est iurisdictio, Sesse de inhibit. cap. 4. §. 6. num. 57. nec super sedere tenetur Iudex, etiam si illi negetur, Sesse num. 60.

Ni obsta seria bueno lo dicho, para que declaren los arbitros contra el lugar la competencia, por no averla podido fundar en esse tiempo, porque esto mismo injustifica la inhibicion que se funda en excepcion injusta de essa calidad, y con circunstancias que le anulan.

Las letras responsivas que se pidieron al Iuez à quo, y la nominacion suya de Iuez arbitro (acto jurisdiccional) por estar suspendida en todo su jurisdiccio, son nullas, y se auian de despachar con autoridad del Iuez ad quem, sicut de sequestratione fructuum introducta iam appellatione, Scaccia de appellation. quest. 3. num. 32. §. 57. porque es proprio de la apellacion, deuoluere ad superiorem, & attentu praesenti statu extinguere sententiam, & respectu futuri euectus in omnibus super sedere, cap. venientes de iure iurando, cap. non solùm de appellat. in 6. c. 1. de re iudicata. y assi lo hecho y decretado en esse tiempo es irrito, cap. pastoralis de officio delegati, cum infinitis, Giurba decis. 20. n. 2. 3. §. 4. y como el Iuez segundo, succedit primo, Capicius decis. 86. num. 19. Guido Papa in tract. de appellat. nu. 5. concl. 6. tanquam infirmator vel confirmator, Alex. cons. 164. col. 2. in princ. Surd. decis. 147. n. 2. puede todo lo q̄ el Iuez primero a quien representa, Surd. cons. 19. n. 184. Salgad. de Reg. protect. par. 3. cap. 9. num. 8. §. 9.

Tunc, que no auendosi presentado la firma al Iuez segundo, ningun procedimiento del fue atentado, Lancellot. de attent. post inhibitionem, num. 20. cap. 25. §. cap. 4. de attentatis lite pendente, limit. 27. §. per totam. y pudiendo oponer essa excepcion de competencia formada por el mismo

Fiscal coram arbitris, no lo cerciorò al Iuez ad quem, visus fuit renunciarle, *Crauet a cons. 140. num. 5. Assinius in praxi, §. 19. cap. 5. limit. 12. num. 1. Monter decis. 12. num. 56. Cancer 1. part. variarum, cap. 20. de testibus, num. 21. §. 23.* Maximè viendo que declarò se auia de passar adelante, no obstante su compariciõ, y suplica de copia. Multa enim parte non opponente consistunt, quæ alias de iure non valerent, vt pulchre ostendit, *Felin. in cap. inter Monasteriũ de re iudicat. Crauet a cons. 220. num. 3. in fin. Magonius decis. 52. num. 21.* porque su hecho tacitamente preuenido, no le ha de sufragar, ni seruir a dos virtientes contrarios.

La competencia se intimò instante el Fiscal al lugar a 6. de Agosto de 47. quando ya se auia reformado la sentencia a 3. del mismo mes, y como el termino estatuido para determinar la competencia, no corra sino de la hora de la vltima intima, ex stylo *Petrus Molinos in pract. tit. processo de cõpetencia, fol. 247.* no parece se dio en el tiempo prohibido: aunque desde la presentacion de la firma, se entienda formada, porque no se refirio el Fuero a la formacion, sino al termino estatuido para su conocimiento.

Tandem, quando el processo, y Iuez de la apelaciõ se reputasse por vno mismo, y la comprehendiesse el Fuero para suspēderlo en qualquiera de las dos instācias, sin nueva presentacion, ni intima, a perjuizio del firmāte, no puede proceder en este caso, pues auiedo pedido las letras al Oficial a 10. de Abril, y auiedo 27. dias despues parecido ante el Iuez ad quē, y suplicado copia, y depositado vt dictũ est, renunciò sin duda la suspension foral, q̄ a su fauor estaua decretada, *Lancellot. de attent. post recusationem cap. 6. n. 28. vers. secũdo per totũ: quia si reus opponat. contra Iudicem exceptionẽ incompetentiã, §. post oppositã exceptionem incompetentiã compareat, §. litiget coram eo censetur renunciasse illi exceptioni Scaccia de appellat. q. 27. lim. 2. nu. 14. vers. comprobatur, hac ampliatio,* aunque el Iuez no haga cosa alguna, *Felin. in cap. 5. cum sit Romana nu. 10. de appell. ni sea superior*

rior que el primero, cum possit cognoscere demeritis causæ principalis, *Scaccia nu. 18.* & non solum in principali com-
parente, sed etiam in procuratore, *Salgad. de Reg. protect. p.*
1. c. 1. n. 104. fin. Y en la recusacion del Iuez que le suspende,
hasta estar determinada, dixo muy a proposito la Rota Ro-
mana, *apud Fari. in posth. decis. 557. n. 12. Præterea ubi etiã*
à principio teneret, & recusatio per successiuã exinde Pro-
curatorum Domini Cardinalis, Archiepiscopi comparatio-
nem processus, remansit validus, dum per actum contra-
rium videtur renuntiatum recusationi, ut per Decium in
cap. sollicitudinem num. 12. de appellat.

Y es cosa incompatible y contraria, que pida vna misma
persona, que corra, y se desembarace el processo del Iuez ad
quem, y que estè suspēdido, y no corra, y no deue ser oido
quien en vna firma lo alega, *l. Titie, ff. de cond. & dem. lege*
1. C. de furtis, l. transactione, C. de transact. Tuschus lit. C.
concl. 100. §. 1. Barbos. d. axiom. 58. num. 6. Maxime, quan-
do no puede alegar el Fiscal, que de nouo peruenit ad eius
notitiam, la formacion de competencia, *cap. insinuante de*
offi. delegat. Caputaquens. decis. 391. & decis. 7. p. 3. en que
tenia tanta parte y noticia como està dicho.

Y como el Fuero pone la suspension al processo, y no
quiere corra el tiempo, ni la instancia, pendente seu duran-
te inhibitione, *Mandos. de inhibit. q. 50. ex consensu par-*
tium, es mas facil el prorrogarle, vt insinuare videtur, *Grat.*
discept. 61. num. 3. y es mas favorable quando tendit ad fi-
niendum Iudicium (que es lo que esforçò el Fiscal, purgan-
do la contumacia) Beneficioso al estado publico, *Barda. in*
for. 1. de litibus abrebiandis, y es justo prosiga en el mismo
intento, y V. S. sea seruido decretar la firma que se suplica.
Salua grauisima, & integerrima Senatus censura. Cæsar-
augustæ 23. de Octubre de 1647.

Iosephus Leyza & Erasso,
Artium, & Legum Doctor.