

**Apendix a la información en derecho del Sr. Fiscal
D. Diego de Corral y Arellano, en favor de la Real
Hacienda, contra Baltasar Spínola, y Luis Mucio,
genoveses**

[s.l.] : [s.n.], 1605

Signatura: FEV-AV-CAJAS-01159

La obra reproducida forma parte de la colección de la Biblioteca del Banco de España y ha sido escaneada dentro de su proyecto de digitalización

<http://www.bde.es/bde/es/secciones/servicios/Profesionales/Biblioteca/Biblioteca.html>

Aviso legal

Se permite la utilización total o parcial de esta copia digital para fines sin ánimo de lucro siempre y cuando se cite la fuente



APPENDIX A LA
 informacion en derecho del
 señor Fiscal don Diego de
 Corral y Arellano, en fauor de la
 Real hazienda.

C O N T R A

Baltasar Spinola, y Luys Mucio,
 Ginoueses.

A

Christo

Christo duce, & auspice.



Vnque la parte de Baltasar Spinola siempre ha ydo, y va con letura y presupuesto de que fue suyo el dinero con que se pagó la cantidad del remate de los bienes, sobre q̄ se litiga, hecho en la execuciō antigua. Yo pienso que esto es muy de reparar, y que conforme a reglas y conclusiones juridicas se deue tener, y assentar lo contrario, porque quando vna persona recibe, y acepta orden, y mandato de comprar algo para otro, y despues lo pone por obra, es presuncion que aquel mandante le dio, y entregò el precio, y que el mandatario no lo puso, ni sacò de su bolsa, quantumcunque comprasse debaxo de solo su nombre, Bart in l 4. §. vnde quæri potest, ff. de manumissionib. cuius hæc sunt verba: *Tene menti istum textum contra fraudes, que fiunt tota die, dico tibi volo, quod emas domum pro me, tu dixisti. Da pecuniam, ego non dedi tibi, tam cito tu emisti pro te, & tuo nomine, quod tunc lex presumit de pecunia mea emptam esse, postquam à principio inter te, & me fuit actum, ut hic, pro hoc facit infra de iure fisci. l. edicto, §. cum ante, laudant, & sequuntur post alios Cardinalis Albanus ibidem in lucubrationibus, Franciscus Marcus decis. Delphinali 506. part. 2. nu. 1. subdens: Presumitur fuisse factus contractus de pecunia illius, qui facit contrahi per interpositam personam* Iaso in §. sequens, nu. 35. instit. de actionibus, vbi ferè transcribit Bart. & addit bonum textum in l pignori 13. §. fin. ff. de vsucapionib. Lo qual se apoya y cõfirma aduirtiendo que estos dos hombres Spinola, y Mucio no se alega, ni pretende que sean parientes, ni conjuntos, y así deuen ser auídos por estraños el vno del otro, y en consequencia dello aun sin que precediera el dicho mandato, auiamos de entender que el comprador para persona diuerfa, y vtilidad agena pagò de lo que le fue dado, y no se

se alargò de fuyo, vt ex l. vltim. incipit super hypothecis, C. de pignorib. censet Ludouic Romanus conf. 3. ante finē optimē Curtius Junior in l. 1. nu. 11. C. de furtis, & vltimē Cardinalis Mantica tom. 1. de tacitis & ambiguis conuentionib. contractuum, lib. 3. tit. 11. nu. 30. ibi: *Sic iranco debet acquiri, magis praesumitur empti ex eius pecunia, quā solventis*, & vltra eos Marcus Ant. Natta conf. 358. nu. 2. vol. etiam 2. additio ad Bart. in l. 2. C. pro socio, Mascardus de probationib. conclus. 53. nu. 8. nec dissonat Tuschus tomo 7. verbo solutio. conclu. 337. num. 5. ¶ Y si se opusiere que el dicho Luys Mucio estaua pobre y falido, y que ay prouanças sobre que no tenia con que poder comprar, ni pagar los dichos bienes, demas de lo que resulta de los libros y quētas, y cōfessiones suyas, y del dicho Baltasar Spinola. Responderemos, que personas semejantes de ordinario alcan, y esconden el dinero, y lo mejor que tienen, y el derecho los llama fraudatores, por lo que se presume cōtra ellos, y por los engaños y fraudes que cometen, l. si hominem 7. §. fin. cum l. seq. ff. de positi, Baldus, Seuerinus, & Boerius, quibus se subscribunt Benuenutus, Stracha de decoctoribus part. 3. à num. 19. & part. 4. num. 7. Matienço in l. 1. nu. 4. tit. 19. lib. 5. noue compilationis, & post eū Azeuedo num. 5. confert. l. quantæ audatiæ 12. ff. de publicanis & vectigalibus. Y assi no ay que fiar, ni creer de sus quētas, ni libros, ni declaraciones, pues todo lo harian a su proposito, especialmēte que ambos participauan, y fraudauā, como abaxo se apuntará. Vnde succedunt, que traduntur in d. l. 1. tit. 19. lib. 5. compilationis, & in l. si quis ex argentarijs 6. §. cogētur, ff. de edendo, dum inquit, *Deploratus edit, ut dubitare meritò quis de fide editionis possit*. l. summa cum ratione 22. ff. de peculio. l. quidam fundum 16. ff. de in rem verso. Pero aun sin esto podia sernos bastante la regla de la l. rationes 6. y de la l. exemplo 7. C. de probationib. y de la l. Seia mancipia 28. ff. ad Velleianum, cum notatis, in l. rogasti §. si fugitiuus, ff. si certum petat. non nihil Bart.

Bart. in l. repetita, ff. de fide instrumentor. indiuidualiter
Rota Genuens. decision. 10. num. 13. & decis. 2. num. 31. &
32. Casar Virgilius ad Matthæum de Afflictis super decis.
402. num. 6. & 7. Cardinalis Tuschus tomo 4. verbo fraus,
conclusio. 483. num. 22. Ioannes Baptista Costa de ratione
ratae & quotę quæstio. 127. num. 5. Y como quiera que se-
gun lo dicho no ay en contrario prouança concluyente,
muy bien se dira, y dize que la Real Hazienda tiene pro-
uado auer sido el precio y dinero de Luys Mucio con la
presuncion que milita en su fauor, vt aliàs ait gloss. ver-
bo fuisse, in l. non ignorauit, C. ad exhibendum, & in l.
7. verbo probetur, C. de testamento militis, confirmat l.
generaliter 24. §. si petitum in fine, ff. de fideicommis-
sarijs libertatibus, Couarruias libr. 2. variarum capit. 6.
numer. 1. & que no desayuda ver que en nuestro negocio
no se tratò de comprar cosa agena: y que si el mandante
estaua quebrado, y era deudor del dicho Baltasar Spino-
la, y no le pagaua, ni podia pagar sus deudas, no es verifi-
mil que el mismo acreedor fuesse tan enemigo de si, y de
su hazienda, que gustasse de arroxalla, y desperdicialla, y de
echar la soga tras del caldero contra vulgatum dicta-
men, de quo in triuali l. cum de indebito, ff. de proba-
tionib. y las escrituras otorgadas entre los dos no tãpoco
desdizen, ni repugnan, porque en la primera aceptada por
Mucio, cõfessò, y declarò Spinola que el prouecho y daño
no auia de ser suyo, ni tocarle, y en la siguiẽte de resguardo
que se hizo casi tres meses despues prometierõ Luys Mu-
cio y su muger, que essotro no pagaria, ni lastaria cosa al-
guna quando llegasse el tiempo dello, siendo assi, que entõ
ces estaua ya hecho el remate, y sobre todo, aunque sin per-
juyzio de la verdad, y de lo dicho concediessemos q̄ Balta-
sar Spinola quiso dar y dio el dinero para comprar y resca-
tar los bienes en fauor del dicho su deudor, tambien pien-
so que por aqui vèdria a reincidirse en lo propio, considerã
do que en sustancia fue, y es vn prestido hecho a Luys
Mucio,

Mucio, pagando por el a la Real hacienda, no de otra suerte, ni con otro efecto, q̄ si ante todas cosas se le hiziera a el el entrego de la moneda, y despues de hecha suya la paga-
 ra, y traspasara de su mano, l. singularia 15. ff. si cert. petat. in illis verbis: *Videatur mihi data pecunia, & à me ad te profecta.* l. rogasti. 11. in princip. & §. fin. cum duabus legibus sequentibus l. si quis nec causam 4. ff. eodem titulo, l. licet, 44. vers. seu. §. quoties. ff. de iure dotium, ibi: *Credendū est brevi manu acceptum à muliere, & marito datum,* l. 3. §. fin. & l. 4. ff. de donationib. inter virum & vxorem, vbi pulchrè ait Vlpianus: *Eum rei gestæ ordinē futurum, vt pecunia ad te à debitore tuo, deinde à te ad mulierem perueniret: nam celeritate coniungendarum inter se actionum vnā actionem occultari, cæterum debitorem creditori dare creditorem vxori, nec nouum, aut mirum esse, quòd per alium accipias, te accipere.* Et infra: *Perinde enim habendum, atque si ego acceptam rem meam factam vxori meæ dedissem,* l. si auia tua. 6. C. de iure deliberandi, exornant Tauristæ in l. 52. Tauri, vbi præcipuè Antonius Comez num. 67. Emanuel Suarez in additionibus ad ipsum, tomo 2. variarum, cap. 4. num. fin. & cūmulati á Thoma Sanchez de matrimonio, lib. 6. disputat. 26. num. 61. Vincent. de Franchis decis. 14. ex nu. 16. part. 1. Por manera que el precio de los dichos bienes, es como si fuera de la bolsa de Luys Mucio, y como si Baltasar Spinola se lo huiera dado, o prestado primero, y en todo acontecimiento y sentido serà, y es verdad dezir q̄ salio, y fue del, no embargate q̄ lo hiziessemos deudor de esso en la misma cantidad, segun se contiene en los libros, y en el pleyto executiuo de entre los dos, cosa que trae repugnancia, y encuentro con la pretension de querer auer comprado para si el dicho Spinola, y tener el dominio y señorío de la hacienda: pues no se compadece que por vna parte sea suya, y por otra se le deua el dinero, y pedirlo con interesses, y executar por el.

Aqui nos incumbe reforçar, y assentar a ora, que aunq̄

B

se

N. 3.

se siguiere y lleuasse esta vereda de pensar que el dinero lo dio y prestó Baltasar Spinola, no puede hazer embaraço, ni competencia a la Real hacienda, ni nos obstara la disposicion de la l. licet, 7. C. qui potiores in pignore habeantur, en quanto manda sea preferido a todos otros acreedores, el que haze emprestido para comprar alguna cosa, si tiene cuydado de hazer que entonces se le hipoteque a la paga especialmente, sobre lo qual se aduertte. ¶ Lo primero, q̄ podemos muy bien responder, y defender que en el presente caso no ay tal hypoteca, pues la escritura no la reza, ni contiene: y aunque la l. 3. en el §. post diuisionem, ff. eodem titulo, qui potiores in pignore habeantur, suele alegar se por texto que prueua tener la misma fuerça, quando al acreedor se concede facultad de vender, y enagenar los bienes, tradunt Bart. & ceteri ibidem Negusantius de pignoribus, 3. part. membro 1. num. 3. Franciscus Cremenfis, singular. 2. Connarus lib. 4. commentariorum iuris ciuil. cap. 16. col. penult. Visillus ad Mattheum de Afflictis, decisio 201. & Hippolytus Montaneri ad Olitanum, de actionibus, part. 2. lib. 1. c. 29. num. 25. Mantica de tacitis & ambiguis conuentionibus contractuum, lib. II. tit. 3. num. 15. volum. 1. Esto tampoco no veo yo que se ajuste, porque las palabras del resguardo, y escritura, puestas en el memorial fol. 8. col. 1. in fine. son estas. *E que a el tiempo, y quando huieredes de pagar a su Magestad, o a quien lo huriere de auer el precio, porque los dichos bienes que se os remataron, vos el dicho Baltasar Spinola no tuieredes hecho dinero de los mismos bienes para hazer la dicha paga, que todo, ò la parte que os faltare, con solo vuestro juramento, o declaracion, o de quẽ vuestro poder tuuierẽ, por el qual seays creydo sin otra proua, ni diligencia alguna, aunque de derecho se requiera, que de todo ello vos releuamos y consentimos que lo podays tomar a cambio, &c.* Este lenguaje es condicional en lo que pudiera hazer al proposito. Verba autem conditionalia non disponunt, l. si quis sub conditione 8. ff. si quis omiffa cau-

fa

sa testamenti, l. Lutus. 86. cum. glo. ff. de hæred. instituën-
 dis, nec ponunt aliquid inesse, l. cedere diem. ff. de verbor.
 significat. notatur in l. 1. & in l. qui hæredi. 44. ff. de condi.
 & demonstrat. Y así no ay que sacar disposicion, ni hypo-
 oteca de nada de lo dicho, mayormente que no era incom-
 patible hazer el dinero del valor, y venta de la hazienda, sin
 que Baltasar Spinola pudiera venderla, ni la vendiera por
 su autoridad: vnde non probat hoc esse, quod ab hoc con-
 tingit abesse, l. neque natales. C. de probationibus, cap. in
 præsentia, extra eodem. ¶ Lo segundo, menos puede ha-
 zerse fundamento en la obligacion general, porque la di-
 cha l. licet, requiere, *quod ei pignori esse specialiter obligatū
 statim conuenit.* Y no auemos de dezir que habló sin mis-
 terio, ni necesidad, ni de balde, iuxta gloss. in l. 1. vers. Quod
 metus. ff. de eo, quod metus causa, Aymon Crauera conf.
 297. num. 4. en cuya consecuencia no sirve para la mate-
 ria de aquel texto, ni es de importacia la hipoteca, sino es
 especial de la cosa q̄ se ha de cōprar, y cōprar cō el dinero
 prestado, disputar, & ostendit nouissimè Castillo, alios ci-
 tans, lib. 3. quotidianarum controuersiarum, cap. 8. nu. 15.
 sentit Flores Diaz de Mena, libr. 1. variar. quæst. 6. §. 3. num.
 13. & scribentes in proprio loco, quibus addendi sunt Cesar
 Ursillus super decisio. Neapolitan. Matthei de Afflictis, an-
 te numerum 4. Cardinalis Tuschus, verbo, Hypotheca, to-
 mo 4. conclus. 737. num. 19. & 21. ¶ Lo 3. tambien es consi-
 derable ponderar la dicha palabra, *Statim*, que adest in præ-
 dicta l. licet, junto con la razon de la l. 1. en el §. fin. y la l.
 sed hic, luego siguiente ff. de rebus eorum, & cū animad-
 uersis ab Antonio Negusantio, de pignoribus. 4. part. prin-
 cipali, ex num. 35. & à Tuscho, vbi supra proximè num. 20
 Mantica lib. 11. de contractibus, titulo 23. num. 30. & 37.
 donde prueuan no ser bastante que la hipoteca se haga des-
 pues del acto: y en nuestro negocio el discurso del hecho,
 fue, que a los 31. dias del mes de Diziembre, fin del año de
 1602. huuo trato y concierto entre las otras partes, de q̄
 Bal-

A. 9.

+
A. 6.

Baltasar Spinola pudiesse los bienes y hacienda que se vendian, y rematauan de Luys Mucio, y otorgasse poderes para ello a Alexandro Mucio su hermano, pero que todo auia de ser y correr por queta y riesgo, y a daño, y prouecho del mismo Luys Mucio, que estando presente lo aceptó así en la misma escritura, segun consta del memorial fol. 7 en cuyo cumplimiento se hizieron posturas por el dicho Alexandro en nombre del dicho Baltasar Spinola. Y en 18. de Enero de 1603. años, se celebró y pasó remate, y venta fol. 3. y 4. con obligacion a pagar dentro de dos meses, y despues de corridos estos, hasta los 19. de Março no se auia otorgado la dicha escritura de resguardo, enq se pretende fundar la dicha hypoteca, y aun fue cō relaciō siniestra, como si el remate no estuiera hecho, ni el plazo llegado: cōforme a lo qual venia a ser ya muy tarde para tratar de prelación, y perjuizio contra las hypotecas anteriores, aūque los bienes se adquirieran, y compraran de nuevo cō el precio que el dicho Baltasar Spinola estaua obligado a pagar llanamente, y sin reseruas, ni auer se precuido, o resguardado con hypoteca especial. Y así quando no estuieramos a la opinión de Negufancio, Mantica, y Tusco, en quanto dixeron, que al principio, o al mismo tiempo de la entrega, y no despues, etiam en el mismo instrumento, y acto, deuia ser la dicha precaucion y cautela de hypotecar especialmente, sino que la admitiessemos por buena, hasta la perfeccion, y conclusion de la escritura, vt post alios volūt Bēuenutus de decoctoribus, vltima part. num. 5. Matienco in l. 7. tit. 16. lib. 5. nouæ compilation. glos. 5. num. 7. ad finem, Barbosa in l. 1. ff. soluto matrimonio. 6. part. num. 12. Castillo lib. 3. quotidiana controuers. cap. 8. nu. 5. post medium, todauia nos sobtraua mucho paño, pues el interuallo fue de mas de dos meses, mayormente que la dicha escritura de venta se hizo, y quedò tan perfecta en 18. de Enero, que en ella se dio por pagada la Real hacienda con la obligacion que ya estaua hecha ha dos meses en fauor del

del señor Iuan Pasqual, y fue entregada en señal de posesion, y tuuo clausula de constituto, y cesion de derechos, y carta de pago en forma. ¶ Lo quarto, no es de omitir, q̄ Baltasar Spinola ha querido ser acreedor con interesses, y cambios, lleuando este intēto desde el dicho resguardo, y principio, y en terminos dello es muy recebido, que no ha lugar la prelación de la dicha licet, argumento text. in l. si ventri. 8. §. in bonis, vers. Sed enim. ff. de priuilegijs creditorum, & in l. si hominem. 34. §. quoties. ff. de positi, vbi Bart. Baldus, & Paulus, Ripa in l. Senatusconsulto, num. 7. ff. in quibus causis pignus, vel hypotheca tacitē contrahatur, & in d. §. in bonis, ex num. 3. & §. diuus, num. 4. eiusdem legis si ventri, Cardinalis Tuschus dict. conclus. 131. verbo, Hypotheca, nu. 37. Verardus lib. 1. variarum, c. 15. Parlador. rerū quotidianarum, c. 8. num. fin. lib. 1. ¶ Lo quinto ya está tocado en nuestro primero papel, q̄ la dote cō quiē el Fisco se yguala, tiene mayor, y mas fuerte priuilegio que el acreedor que presta para comprar alguna cosa, y que este por el suyo, aunque tenga hypoteca especial, no se prefiere a la dote mas antigua, aun en lo mismo comprado con su dinero, quod quidem longē verius, & receptius esse probant glossæ, & Speculator, Bart. & Alberic. Fulgosius, Salicetus & Iaso, congesti à Coutarruu. lib. 1. variarum, cap. 7. num. 2. Socinus Iun. & Ioannes Baptista Assinius iam relati, in præcipua allegatione, Cephalus cons. 131. num. 3. volu. 1. Matthæus de Afflict. decis. 306. num. 4. & 5. Iosephus Ludouic. decisione Perusina 45. num. 19. Ioannes Gutierrez in practicis, lib. 3. quæf. 99. num. 20. Andreas Gaill. obseruatio. 12. num. 4. lib. 2. Ludouicus Morotius cons. 54. eum. 5. Barbofa in l. 1. ff. soluto matrimen. 6. part. num. 13. Flores Diaz de Mcna, testatus hoc in praxi seruari, lib. 1. variarum, quæfio. 6. articulo 3. nu. 14. Castillo dict. lib. 3. quotidianarum controuerfiarum, c. 8. num. 27. ¶ Lo sexto, en terminos formales del Fisco puede tenerse por texto expreso, que le da prelación contra el acreedor que prestó su dinero para compra

§ alég. 22.

+ v. 7.

+ A. 8.

+ 109

C pra

55. 511
prar la l. quod quis 18. ff. de priuilegijs creditor. quod quis
(ait) nauis fabricandæ, vel emendæ, vel armandæ, vel instruç
d. e. causa, vel quoquo modo crediderit, vel ob nauem venditam
petat, habet priuilegium post fiscum. Sentit ibidem glos. vlt.
verb. fiscum, & est de mente Ioannis Gutierrez dict. q. 99.
confirmaturque ex l. 29. tit. 13. part. 5. dum inquit, *Fueras
ende en debdo que fueſſe de dote, o de arras de muger, o en deb-
do antiguo, que huieſſe a dar a la Camara del Rey, ca en
estas dos cosas en ante se pagaria el primer debdo.* Fauet Gre-
gor. Lopez glo. 3. & 4. licet non adducat prædictam legem
quod quis, & Neutericus Alfaro in tract. de offic. fiscalis,
glos. 16. priuileg. 20. nu. 93.

8. 10.
Todo lo que acabamos de dezir procede, y ha lugar en
casos mas dubitables y rigurosos, videlicet, quando el em-
prestido es principio y causa de la entrada y adquisiçion de
lo que se compra en el dominio del deudor que antes no
lo tenia, ni era suyo, y por el consiguiente en la hipote-
ca del acreedor que no podia cargar sobre lo ageno: pero
en nuestro negocio ay mucho mayor llaneza en fauor del
fisco, porque los bienes executados de Luys Mucio nos
estauan hipotecados mucho antes que Baltasar Spinola se
interpusiera, y no se han de reputar por salidos del pri-
mer señorio, ni valio la compra y venta, o remate dellos
contra las reglas de que ninguno pueda ser comprador de
su hazienda, y que el vendedor, y el han de ser personas di-
uerſas, l. suæ rei 16. cum l. etſi consensum præcedenti, §.
fin. ff. de contrahend. emptio. l. cum res, 4. & l. si ancillam,
7. & l. si mater 10. C. eodem tit. l. neque pignus 45. ff. de re-
gul. iur. l. 1. ff. de rerum permutatio. l. seruum meum 37. ff.
de condition. indebiti. l. vnic. C. si seruus extero se emi mã
dauerit, l. 18. tit. 5. part. 5. Tiraquel. de retractu conuentio-
nali §. 2. glo. vnic. num. etiam 2. Petrus Gregor. lib. 25. syn-
tagmatum iuris ciuilis. cap. u. y no andando por generali-
dades, nec per mendicata, vt aiunt suffragia. Traygo vn
texto bonissimo a mi juyzio in l. debitor 40. ff. de pignora-
titia

titia action. vbi sic in initio Papinianus loquitur, *Debitor à creditore pignus, quod dedit frustra emit, cum rei sua nulla emptio sit, nec si minoris emerit, et pignus petat, aut dominiū vendicet ei non totum debitum offerenti creditor possessionem pignoris restituere cogitur.* No se q̄ mas expressa ley se quiera buscar para decisiō deste pleyto, pues dize q̄ el deudor no puede comprar la prenda, o hipoteca cōstituyda por el a su acreedor, y que si la cōprare en menos del montō de la deuda, no ay obligacion de alargarsela, ni entregarsela, sino es ofreciendo la paga enteramente, por manera que no basta auer pagado, ni que el acreedor aya recebido la cantidad y precio en que se puso, y estimò la cosa hipotecada, sino se dá tambien cumplimiento a todo lo deuido, que es en sustancia lo que pretendemos, y no ha de auer, ni ay diferencia en que se quisiesse comprar para Luys Mucio del juez que trataua de vèder, y rematar, o que el mismo fuera el vendedor, vt in l. si ob causam 13. C. de euictio nib. cum concordantibus cumulatis à Tiraquello de retractu Linagier. §. 1. gloss. 14. num. 13. Ni tampoco se mudará, ni variará el derecho, por no auer sido Luys Mucio comprador descubierto, sino mediante la suposicion de la persona de Baltasar Spinola, C. quidquid aliqui authumēt ex l. si mandauero tibi 22. §. si hi quorum, ff. mandati, porque lo que a vno se le prohibe por si, tambien le est à prohibido, y no le es licito hazello por mano de otro, vt habent regulæ iuris in 6. c. 67. & 72. huiusmodi verbis, *Quòd alicui non licet nomine suo, nec alieno licebit. Et qui per aliū facit, perinde est, ac si faceret per se ipsum.* Exornant vtrobi- que Dinus, & Petrus Pechius, & in regula 84. *Cum quid una via prohibetur alicui, ad id alia non debet admitti.* Y en compras, y ventas lo nota Fauiano de Monte en su trata- do de emptione & venditione 3. quæstio. principali, nu. 10. comprouandolo con muchas leyes, y trayèdo entre otras la l. si is qui bonis 90. ff. de acquirend. hæreditat. y la dicha ley si mandauero tibi, §. si hi quorum. ¶ Para cuyo subter-

+
 N. 11.

fugio, sera falencia, y falida insulsa, dezir, que aunque vendiendose la prenda, ò hypoteca, no puede comprarla el deu por por si mismo, lo podra hazer mediante algun mandatorio supuesto, ex d. §. nunc proximè adducto, porque se excluye y replica ineuitablemente, ponderando, que la prohibicion de comprar ha de ser, y es mayor, y mas fuerte, y mas apretada, y prohibida, tratando de hazerse con encubiertas, interponiendo, y suponiendo vn echadizo fingido; que si se hiziera con llaneza, y a la clara, a exēplo de lo que vemos en los tutores, y curadores, los quales, segun la comun, pueden hazer compras de los bienes de sus pupilos, y menores, entrando en ellos palam & bona fide, manifesta y rasamente, l. non existimo, 45. vbi glossa, verbo, Caut. ff. de administratione tutorū. l. si in emptione, 34. vers. finali, ibidem que glo. verbo, Potest. ff. de contrahenda emptione, scribentes in l. cum ipse. C. eo dem titulo, & Gregorius Lopez per textum, ibi in l. 4. tit. 5. part. 5. Gutierrez de iuramento confirmatorio, 1. part. c. 40. num. 2. Matienço in l. vltima, glos. 2. tit. 11. lib. 5. nouæ compilation. Paulus Montanus de iure tutelarum, cap. 30 num. 89. fol. 91. Pero si ay interposicion, y suposicion de otra persona, va el negocio perdido, y no vale el contracto, l. pupillus §. item ipse, vers. Sed & per interpositam personā, ff. de auctoritate tutorum, cuius verba sunt: *Sed & si per interpositam personam rem pupilli emerit, in ea causa est, ut emptio nullius momenti sit, quia non bona fide videtur rē gessisse.* Y alli Bartulo, seguido por Albano, y todos, infiere cō generalidad, *Quòd eo ipso, quod quis emit per interpositam personam, præsumitur fraus.* Laudant Felinus in cap. cūm quidam, num. 10. de iure iurando, & cap. consuluit, num. 22. de officio & potestate iudicis delegati, Philippus Decius conf. 235. ante numerum 1. subvers. *Quarta est præsumptio.* Carolus Ruinus conf. 130. num. 2. volum. 2. Mandelus Albenis conf. 97. num. 5. Gregor. Lopez glos. verbo, *Ni otro por el.* in l. 5. tit. 5. part. 5. dicens: *Imò ex interpositione perso-*

nae

ne presumitur maior fraus, Mascard. conclus. 815. nu. 43. de probationibus in nouissimis, Octavianus Osalcus, de cisione Pedemontana 109. num. 10. Y pues a cada passo claman los derechos que la fraude y dolo, no ha de aprouchar, ni ayudar a nadie, no se como, ni por que titulo, ni camino se quiere hazer mejor la cõdiciõ y partido de que la come te, escondiendo la mano, y encubriendo su persona a la sombra, y con la voz engañosa de otra, especialmente q̃ lo induzido para mayor diminucion, y subuersion; no ha de obrar aumento, ni el efecto contrario, de que el acto valga, iuxta regulam text. in l. legata inutiliter. ff. de adimend. legatis. ¶ Y no obliga el dicho l. si hi quorum, a desuiarnos de principios tan solidos, y corrientes, por que su letra es: *Si hi quorum res ueneunt, quas pignori dederant supposuerint emptores, & eis emendas res mandauerint, mandatum intelligitur, licet quantum ad meram rationem mandatum non consistat: nam cum rem tuam emas, nulla emptio est in tua persona rei tue.* Este texto se halla debaxo del titulo ff. mandati, y ansi conforme a el lo auemos de interpretar, y coligirlo que trata ex pro cemo codicis, in illis uerbis: *Congruis titulis subdere*, & ex pro cemo sexti Decretalium, ibi: *Sub debitis titulis collocari*, glos. 3. post principum, & Baldus numero 8. in l. vnica. C. ne liceat tertio prouocare, Molina de Hispanarum primogen. lib. 1. cap. 12. num. 28. Para lo qual no tampoco es necessario violentar en nada las dichas palabras textuales, como quiera que antes ellas con euidencia se ajustan a lo propio, lleuando solo por hippothesis, y thema, si el mandato en aquel caso vale, ò no vale, y es tã ageno de la decision y determincion, pensar que da por valida la compra hecha mediante el mandatario, supuesto, que a mi ver asienta lo contrario, arguyendo con la reglilla fixa: *Nam cum rem tuam emas, nulla emptio est in tua persona rei tue.* Y como juzgando por grandissimo absurdo el quebrãtarla: donde es muy digno de ponderacion, que en terminos de comprar, echando persona supuesta para mi, dize

N. 12.

sup

D cl

el §. en fuerza de razon, y de que no ha de ser valido que
compró la cosa mia en mi persona, lo qual alude al len-
guage de la dicha l. 3. §. fin. ff. de donationib. inter virum &
uxorem, ibi: *Nec nouum, aut mirum esse, quod per alium acci-
pias te accipere, cum alijs sequentibus, & precedentibus,*
y conuiene tambien a la rubrica. C. plus valere, quod agi-
tur, quam quod simulatè concipitur, en cuyas leyes se po-
ne otro brocardo y axioma, que la verdad preualece, y
se ha de atender, y Baldo en la l. cum precibus al fin. C. de
probationib. afirma, que si ay simulacion en el cōtrato de
que se ponga vna persona por otra, el derecho y accion, se
adquiere a la verdadera, que en realidad auia de nõbrarse,
y no a la fingida y supuesta, sequitur Francisc. Marcus de-
cis. Delphinali 46. nu. 4. p. 1. & decis. 506. ante nu. 7. p. 2. laté
Aloyfus de Leo ad tit. C. plus valere, quod agitur ex nu. 37
y prueualo mas copiosamēte el Cardenal Pedro Paulo, Pa-
rificio en el conf. 35. del lib. 1. desde el nu. 17. vbi post modum
n. 18. anquit, *Persona fictè & simulatè interposita, & nomina-
ta non debet attendi, sed solum persona vera, licet non fuerit
expressa, ut traditur in dictis locis, & in l. si quis, vbi Baldu,*
*& omnes firman, C. plus valere, quod agitur cum alijs sta-
tim adducendis.* Optimè Fabianus de Monte in tractatu de
emptio. & vendio. quaestio. 3. principali, num. 10. ibi: *Nam
attenditur persona, ad cuius commodum actus celebratur, nõ
persona etiam interposita, ita dicit textus notabilis, ff. ad legem
Falcidianam in l. cum dotem, & bene facit l. cū ei qui, ff. de lega.
2. in l. cogi, §. hi qui solidam, ff. ad Trebellian. & bene decla-
rat glos. ordinaria in l. eam quam, C. de fideicommissis idè lex
appellat ementem per interpositam personam submittentē em-
ptorem ad emendam rem pro se, l. si mandauero, §. si hi quorū,
ff. mandati.* Demas de q̄ de ordinario siempre vemos que
los echadizos, y supuestos siuen principalmete de que en
los instrumentos y contratos se hallen, y encubran los nõ-
bres de los dueños: y assi el dicho §. se auia de aptar a ello,
y pues en el no vale la compra de lo pretendido vender
que

que estaua hipotecado por el mandante, reputandola como hecha en su misma cabeza, sin embargo de interuenir otro ponedor, y sacador, bien claramēte conforma lo que auemos dicho. Y no obsta que el mandato se sustente, por que aun esso viene a ser de equitate, & contra meram, seu strictam iuris rationem, para que quien se ingirio a ser comprador, participando la fraude, no pueda quedar con la cosa, y tenga tambien accion a pedir y cobrar del otro, (q̄ juntamente fue particeps, y lo comertio en ello) el precio con que la huuiere rescataado, si a caso lo puso de su bolsa: lo qual corre y se entiende entre los dos, sin que al fisco, ni otro particular se aya de causar, ni cause perjuizio, Paulus Castrensis cons. 58. incipit, visis his, qua superioribus nu. 1. & 2. p. 2. Alexan. cons. 14. nu. 2. lib. 3. Ludouicus Gozadin. consi. 28. num. 32. y verdaderamente que si en el dicho §. si hi quorum, pudiera consistir, y valer la compra, tambien es indubitable, que conforme a todo rigor auia de ser valido y consistente el mandato, y que no era menester recurrir a equidades, ni echar mano dellas, cosa introduzida y admitida respeto de lo apuntado. Y porque asimismo ay algo valido en el acto, que es el desempeño y rescate de la prenda con la paga del acreedor, sentit elegāter Baldus num. 13. in l. vnica. C. si seruus extero se emi mandauerit, ibi: *Quia res pignorata liberatur.* Et nu. 3. in fine, dicens: *Quia ista est potius liberatio pignoris, quam emptio.* Y puede se alegar por de su parecer Fauiano de Mōte, y todos quātos reparan en que no aprouecha, antes daña la suposicion de alguna persona echadiza, y sobre todo ay otra salida y moderacion a proposito, en que no se quien contradiga, videlicet, que el dinero y precio que se diere por la prenda, deue corresponder a la deuda, y pagalla enteramente, segun se faca de la dicha l. debitor, y sus glossas 1. y 2. que citando la dicha l. si mandauero, §. si hi quorum, van con que no aprouecha comprar en menos de todo lo que se deue, confert l. si rem 9. §. omnis pecunia, ff. illomet. tit. de

de pignoratitia actione, & l. tutor 41. §. Lutijs, ff. de vsuris
cum mille alijs, que possent adduci, y por aqui vendran a
concordarse las opiniones. y las glosas, y no se impropria-
ran tãto las palabras, ni los acreedores serã damnificados,
ni se les quitarã en nada su derecho de las hipotecas, sien-
do asì que parece gran absurdo conceder, que si venden
al deudor en menos de lo deuido, todauia pueden retener
y cobrar por entero, y que vendiẽdo a vna persona supues-
ta y fingida, no pueden hazello, sin embargo de que en el
primero caso no auia fraude, ni engaño, y quodammodò
eran vistos contentarse con la cantidad concertada por a-
quella prenda, y remitirla y soltarla de su voluntad, y en el
segundo ay encubierta, y no tan claro consentimiento.

8. 13.
Algunas ilaciones podemos hazer pro coronide deste
papel, cõ que se excluyan todos otros embarços. ¶ Y sea
la primera, que no ha lugar en nuestro caso la l. fin. C. de re-
missione pignorum, donde se dispone, que de tal modo, y
con tanta fuerça se remite el derecho de la hipoteca, con-
sintiendo el acreedor en la enagenacion y venta de algu-
na cosa obligada que no recae en lo mismo, aunque ternè
despues a ser de su deudor, explicant Negusantius de pig-
norib. part. 6. membr. 3. Vincent. de Franchis decis. 64. nu.
6. part. 1. Carrotius de excusionib. q. 8. part. etiam 1. num.
12. Lo qual va aqui por diferente camino, aduirtiendo q̃
segun se ha dicho arriba, no salieron los bienes del domi-
nio de Luys Mucio, y que la dicha l. debitor 40. ff. de pig-
noratitia actio. es expressa, para que el derecho de prenda,
se queda en saluo hasta la total satisfaciõ y paga: demas de
que aun sin esto quando la venta que se celebra es simu-
lada, no se induze la dicha remission, l. sicut 8. §. superua-
cuum, vbi omnes, ff. quib. mod. pign. vel hypothec. solui-
tur, y mucho menos quando no vale, y es ninguna. l. si de-
bitor. 4. §. quæritur, ff. eodem tit. dum ait: *Quæritur, si fortè
venditio rei obligatæ non valeat, an nocere hæc res creditori
debeat, quod consensit, ut puta, si qua ratio iuris venditionem*
impe-

impediat, dicendum est pignus valere, pulchrè Ioannes Cro-
tus consilio 12. numer. 22. libr. 1. & faciunt verba. §. si volun-
tate, qui præcedit ad dictum §. superuacuum, ibi: Nam si
non venierit, nõ est satis ad repellendum creditorem, quod vo-
luerit vanire. ¶ Lo segundo inferre que no ay para que ha-
 zer exageraciones contra nosotros, ascando y ponderando
 q̄ por vn cabo tenemos recebido el precio de los bienes, y
 por otro insistimos en boluer a venderlos, y rematarlos, y
 que parece exorbitancia, demasia, y rigor, ex l. 4. §. Labeo,
 ff. de doli mali, & metus exceptione, & l. eleganter, 23. §.
 si quis post transactionem, ff. de conditione indebiti.
 Porque se responde, con que lo proprio admitio, y ad-
 mite el derecho in prædicta lege debitor, y que no es
 riguroso el acreedor, mientras no pretende mas que aca-
 barde cobrar. ¶ La tercera ilacion puede ser que no tampo-
 co será, ni es de importancia oponernos de la l. res ex man-
 dato meo empta, § 9. ff. de acquitendo rerum dominio, y
 sus concordantes, pues hablan, y se han de entender presu-
 poniendo terminos habiles de que la compra y venta con-
 sista, y sea valida, y verdadera, hoc enim de habilitate ter-
 minorum præsupponenda constitutissimum, & perpetuũ
 est in iure, cap. 1. de ætate & qualitate in 6. l. vt gradatim,
 11. ad finem principij. ff. de muneribus & honoribus, l. qui
 testamento 20. ff. de testamen. Tiraquel. de retract. linagier.
 §. 1. glos. 7. num. 22. Mayormente que en nuestro negocio
 no hauo necesidad de nueva adquisicion, ni entrega en fa-
 vor del dicho Luys Mucio, y el se posse yõ, y cobraua, y to-
 do quanto hizo Baltasar Spinola auemos de entender que
 fue en cumplimiento y execucion de lo tratado entre am-
 bos, y no para si. Ioannes de Imola in l. post dotem, num. 2.
 ff. soluto matrimo. cui se subscribit Iaso in d. §. sequens, nu.
 25. institut. de actionibus, conducit Truiale Dieterium,
 quod actus sequens præsumitur factus in executione tra-
 ctatus, seu mandati præcedentis, l. quædam mulier. 76. ff.
 de rei vindicatione, Menoch. præsumptione 67. libro. 6. Y

+
N. 11.

+
N. 15.

ad

E

aun-

1
aunque sino huiera prohibicion, y en casos de compras l
citas, y permitidas, no auia inconueniente en hazerlas, o
mandarlas hazer por otras personas interpuestas, y esse mo
do de simulacion no se reputa por tal, ni es reprobado, pero
ay mucha diferencia quando el acto se halla prohibido, co
mo lo viene a ser el comprar los bienes propios, quantum-
cūque estuuiessen empeñados, ó hy potecados a otro, tunc
nanique contractus, qui geritur mandando alteri, vt cele-
bret, & submittendo, aut supponēdo ipsum simulatus est,
veré & proprie ea simulatione, que sapit dolum & delictū,
Baldus conf. 249. num. 2. & conf. 298. num. 6. volum. 1. Car-
dinalis Tuschus tomo 7. verbo, Simulatio, conclus. 257. ex
num. 38. Rota Romana inter nouissimas sacri palatij, par. 2
decis. 18. num. 6. in fine, cum seqq. Vincent. Honded. conf.
46. num. 7. volu. 7. Y ansi la materia de la dicha ley, res ex
mandato, solo ha de auer lugar quando se cōpra con per-
mision, y sin obstaculos. ¶ Lo quarto se infiere, que cōsta
bien auer sido simulado y fingido el remate, y compra de
los dichos bienes en cabeça de Baltasar Spinola, vt patet
ex supra dictis, & ex l. si ancillam. 7. C. de contrahēda emp-
tione, ibi: *Simulauit accepisse*, & infra, *Tituli falsi figmentū*,
l. si mater 10. C. eodem titulo, dum inquit: *Cum rei proprie
non consistat emptio. Et hanc simulatam. etc. l. Et qui sub ima-
gine alterius personae quam supposuerat. 10. C. de distractio-
ne pignorum, tam in praedicto ingressu, quam statim, ibi:
Nec super subiectam personam creditor comparauerit, & pau-
lō inferius, in verbo, Huiusmodi collusionem. & tandē, ibi:
Praesuppositam imaginarij emptionis personam semper posses-
sionem tenuisse*. Donde ansimismo se prueua no ser de mo-
mento, ni daño, aunque el supuesto y echadizo possea, y tã-
bien se conuence aqui la simulacion á parte ante, & á par-
te post, con la escritura y concierto que procedio, y con lo
que se fue siguiendo, y haziendo despues, Bald. Salicetus,
& alij in l. multum interest. C. si quis alteri, vel sibi, Philipp.
Decius conf. 543. nu. 18. par. 2. iunctis his, quae de proban-
da

da simulatione congerunt Cepola in suo peculiari tractatu. Magonus decisione Lucensi. 25. Aluarus Velascus consultatio. 154. tomo 2. Sfortia conf. 100. Viuius decisio. 104. Camilus Borrellus conf. 35. Franciscus Beccius conf. 52. volu. 7. Ofascus decis. Pedemontana 42. Peregrinus conf. 75. lib. 7. Mascard. de probatio. verbo, Simulatio, Castillo, quotidianarum controuersiarum c. 25. tomo, 2. Ioan. Baptista Costa de facti scientia, & ignorantia, distinctio. 100. numer. 9. centur. 2. Y si se preguntare que causa damos de la dicha simulacion, la respuesta es facilissima, pues se ve quanto han hecho Luys Mucio por quedarle con la hazienda executada, sin acabar de pagar lo que deuia, y que el remate se hizo en mucho menos que el valor de los juros, y lo demas, y por ventura la cantidad del salio, y se pagò de la bolsa del mismo, segun se dixo al principio. ¶ Lo quinto resulta en consecuencia de lo dicho, que aunque Baltasar Spinola possyera los bienes sobre que se litiga, no dexara de proceder la via executiua en ellos, y contra el, respecto de ser possedor en virtud de remate, y contracto simulado, Parlador. lib. 2. rerum quotidianar. c. fin. 4. par. §. 5. nu. 10. de mas de que ya oy de todas maneras auia de fenecerse, y cabarse este pleyto conforme a sus meritos, en justicia, aunque se huuiera excedido algo en el modo y camino l. fin. §. vlt. ff. de eo quod metus causa, Couar. lib. 2. variar. c. 21. num. 3. Gutierrez de iuramento confirmatorio, 3. par. c. 19. nu. 7. ¶ Lo sexto tambien se incurren otros daños, y penas por la simulacion, vt palam fit ex traditis à Tuscho, conclusio. 271. dicto verbo, Simulatio, tomo 7. Y no es la menos sabida que todas las clausulas del acto, y contracto simulado carecen de efecto y fuerza en fauor de los simulantes, para quanto puede ser en perjuizio a otros que no participaron, y ansi no obra el juramento, ni el constituto, ni precario, ni la hypoteca, ni lo demas, glos. vnica, ad finem, in l. 3. C. plus valere, quod agitur, & post antiquiores Aloisius de Leo in interpretatione ipsiusmet tituli, Baldus conf.

consilio 66. versiculo, Si autem, & consilio 749. circa prin-
cipium, volumine 1. Cardinalis Zauarella consil. 125. sub
versiculo, Ad secundum dubium, Matthæus de Afflictis
decisione 40. numero 17. Tiraquellus de retractu linagier,
§. 1. glossa 2. numero 15. Ioannes Crocus dicto consil. 12.
numero 22. cum præcedentibus, laso in §. fuerat, numer.
88. institut. de actionibus, Hippolytus de Marsilijs, singu-
lari 327 numero 4. Rolandus à Valle consilio 93. à nume-
ro 10. libro 1. Tuschus conclusionem 265. numero 8. & se-
quentibus vbi supra, & tomò 4 verbo Hypotheca, con-
clusionem 131. numero 3. Menochius consilio 58. numer. 14.
volumine 1. Seraphinus de priuilegijs iuramenti, priuile-
gio 59. numero 9. ¶ Lo septimo, de aqui podriamos in-
ferir tambien que no daña, ni puede dañarnos la cesion
de derechos, y acciones, ni ay que reparar en la clausula
dello, por lo que acabamos de dezir, quòd in his termi-
nis cessionum, agnouit, & voluit Ludouicus Romanus
consil. 450. De mas de lo fundado en el primero papel, y
porque si el remate, y escritura de venta se han de mirar
como en cabeça de Luys Mucio, y para solo su proue-
cho, a causa de que todo fue simulado, y con echadizo,
y supuesto, claro es que siendo el sobredicho el deudor prin-
cipal, no ha de valer, ni aprouecharle la dicha cautela,
quia cessio non potuit radicari in eius persona, Salicetus
ad legem primam. C. de his, qui in priorum creditorum
locum succedunt, glossa, Bartolus, & alij in l. Aristo. 3. ff.
quæ res pignori obligari possunt, Negusantius de pigno-
ribus, 3. parte principali, membro 3. num. 44. Gaspar Ro-
driguez de annuis, & mensuris redditibus, quæstion. 16.
numero 26. libro 1. ¶ Lo octauo, otro tanto procederà
en la promessa de euiccion, quæ etiam non subsistit, nec
valet, data nullitate contractus, vt individualiter notat
Magonus decisione Florentina 137. vsque ad numerum
4. Y para que no tampoco nos perjudique el titulo. C. ne
fiscus rem quam vndidit euincat, y la l. c. si i. ff. de di-
stra-

11
+
aley. 22.
fracción pignorum, ni la regla de la l. vendicantem. 17. ff. de euictionibus, añado sobre lo ya advertido, que si al contrato de venta resiste el derecho, muy bien puede aun el mismo vendedor recurrir contra la cosa, y sacarla otra vez. Pinellus in l. 1. parte 3. numero 37. C. de bonis maternis, lo qual se confirma, con que la dicha rubrica, y leyes, presuponen que sea valido el contrato, y la habilidad de terminos que corre en todo, y en los nuestros es texto formal la dicha l. debitor. 40. ff. de pignoratitia acción, para apoyar el intento que llevamos, pues sin embargo de aver alli el acreedor vendido la prenda, o hypoteca, no se le prohibe acabar de cobrar della, y boluerle a echar mano quando la compra se hizo para el mismo dueño, y obligado que todavia restava deuiendo, y no ay, ni ha de aver duda en que el fisco no fue aqui vendedor por su derecho proprio, sino iure creditoris, aunque quien cobrava, y executava, ofreció, y prometio saneamiento en su nombre, probat latè, & pulchrè Signorolus consilio 90. ex numero 30. Quæ omnia sint dicta sub D.V. censura, &c.

do Dr. Juan Garcia Balhonde,
de tres

C.B: 600000005762

FEV-AU-CASAS-0159

... de castellanibus, nado sobre lo
... el contrato de venta de las
... de un el mismo vendedor, recien
... casta de las yez. Encluyen
... honis naterias, lo qual se
... tributas y leyes, y el
... efecto, y la habilidad de
... los nuellos ca... formal, la
... pignoratia se... para
... mos, pues sin embargo
... do la prenda, o hipoteca,
... por de ella y volu...
... de hizo para el mismo
... testas de... y no
... el fisco no fue a...
... fine...
... tau, oticio, y p...
... pro... de...
... rogor. Que omnia...

[Faint, mostly illegible text, possibly bleed-through or a second page of text.]