

offert libellum petitionis forma sequenti.

Ilustre Señor.

24. Fulano, vecino de esta Ciudad de Salamanca digo: que F. otro vecino de la dicha Ciudad me debe, y está obligado à pagar docientos ducados, y es ido, y ausentado de esta Ciudad, y de esta tierra, y no se sabe de él, ni se espera que volverá tan presto, y dexò ciertos bienes, y hacienda, y derechos, y acciones contra ciertas personas: y para que yo pueda pedir los dichos bienes, y hacienda, y cobrar de ellos mi deuda, tengo necesidad de que se provean de un curador, y defensor, porque el juicio no se haga ilusorio. Por ende à Vmd. pido mande proveer, y provea de un curador, y defensor, mandando primero, y ante todas cosas sequestrar, y embargar los dichos bienes, y ponerlos de manifiesto en fiel depósito, porque me temo de que alguno los trasportará, y esconderá, donde despues no parezcan, que yo estoy presto de dar informacion, de como el dicho F. está ausente, y no se sabe de él, ni se espera que vendrá tan presto, y de que los dichos bienes son suyos, y de que à mi me es debida la dicha deuda, y no pagada: sobre que pido cumplimiento de justicia, y el oficio de Vmd. imploro, y en caso de contradiccion las costas protesto: y juro en forma de derecho, que esto no pido de malicia, &c.

Presentada esta peticion, el juez responde, que le de informacion de lo susodicho, que está presto de haer justicia.

Y luego el actor presenta dos testigos, que dicen sus dichos al tenor del pedimento de arriba: y si tiene alguna escritura, por donde se le deba la dicha deuda, la presenta.

Y el juez, vista la dicha informacion, manda dar su mandamiento de secreto, y embargo de los dichos bienes, y que el Alguacil vaya à haer el dicho embargo con el Escribano, de todos los bienes, que hallare del dicho Fulano, y de tales, y tales bienes, que por la dicha informacion parecen ser suyos, y que los deposite en persona lega, llana, y abonada. Y el Alguacil con el mandamiento del juez va con el Escribano, y hace el embargo, y deposita los dichos bienes por inventario, y el depositario se obliga en forma, de los tener en fiel depósito, y guarda, &c.

Y hecho esto, el actor parece ante el juez, y dice: Que atento, que él tiene dada informacion de su deuda, y de la ausencia del dicho Fulano, y de como tales, y tales bienes son suyos, que pide à su Merced los mande proveer

del dicho curador, y defensor, con quien se haga el pleyto. Y el juez dice: que se le lleve el proceso, y que visto por él hará justicia: y baviendosele llevado, provee un Auto en la forma siguiente.

AUTO EN QUE EL JUEZ PROVEE

de Curador à los bienes.

25. En Salamanca à tantos dias de tal mes, y de tal año, el Señor Licenciado F., haviendo visto este proceso, dixo: que mandaba dar, y dió curador, y defensor à los bienes del dicho F. ausente, para que los rija, y administre, y defienda, y litigue con el dicho F. à cuya instancia se dà el dicho curador, y con otro qualquiera, que pretenda derecho à los dichos bienes à costa, y mision de ellos: y nombraba, y nombró por curador à F. vecino de esta Ciudad, y mandó que viniése ante su Merced à hacer juramento, y diese fianzas de regir, y administrar, y defender bien, y fielmente los bienes, derechos, y acciones del dicho F. ausente. Así lo pronunció, y mandó, y firmó de su nombre, &c.

Este auto lo notifica el Escribano al defensor nombrado por el juez, el qual va ante él, y el Escribano, y dice, que él acepta la dicha curaduría, y administracion de bienes, y hace el juramento en forma de derecho, y dà las fianzas, que el juez le mandó. Y luego el juez por un Auto dice, que visto que el dicho Fulano defensor havia aceptado la dicha curaduría, y havia hecho el juramento, y dado las fianzas, que por él le havia sido mandado, que él le discernia, y discernió la dicha curaduría, y administracion, y le dió el poder, y facultad, que de derecho en tal caso puede, y se requiere. Y mandaba, y mandó à Fulano, depositario de los dichos bienes, que los dé, y entregue por inventario, como los recibió, al dicho F. defensor: y que él mandaba se notificasse al dicho F. que pudiese demandar à los dichos bienes, si quisiese, donde no, que él haria en el caso justicia. Así lo proveyó, y mandó, y lo firmó de su nombre, siendo testigos F. y F. &c.

Este auto se provee en esta forma: Quando al tiempo, que el juez proveyó el auto de arriba, en que dió curador à los bienes, no se halla presente el defensor, que él nombró, y quando quiere, que el defensor, no solamente siga, y defienda los bienes, pero tambien, que los rija, y administre, y por esso manda, que el depositario se los dé, y entregue: empero quando al tiempo del sobredicho auto se halla presente el defensor, y solamente se dà ad li-

tes:

tes: luego alli en el mismo auto dice el Escribano, que el dicho defensor aceptó la dicha curaduría, y hizo el juramento en forma de defender, bien, y fielmente los dichos bienes, y sus pleytos, y causas, y que para lo cumplir dió por su fiador à F. que presente estaba: los quales ambos à dos, juntamente in solidum se obligaron en forma, &c. Y luego el juez manda notificar al actor, à cuya instancia se dió el dicho curador, que ponga su demanda en dichos bienes, y el actor pone su demanda en forma, de la qual el juez manda dar traslado al defensor, y desde alli en adelante se proce-

de en la causa en via ordinaria, de la misma suerte, y manera, y por los dichos terminos, que diximos en la primera parte de este primer Tomo, quando se procede contra algun presente. Y si el actor tiene instrumento publico, ó otro recaudo, que trayga aparejada execucion, entonces pide execucion en los bienes, y procede por via executiva, y hase el pleyto con el defensor, y citase para remate, y en todo se guarda el orden, y forma, que diremos en la quarta parte de este primer Tomo, &c. Et hæc sufficiant pro juvenum instructione.

FINIS HUIUS TERTIÆ PARTIS PRIMI TOMI.

QUARTA PARS
HUIUS PRIMI TOMI,
DE FORMA, ET MODO PROCEDENDI VIA EXECUTIVA
in causis civilibus.

SUMMARI A.

SUMMA HUIUS TRACTATUS.

1. Executiva via, quare inducitur fuerit.
2. Sententia in rem iudicatam transacta, juramenta voluntaria, seu judicialia, & confessiones in iudicio facta executionem paratam habent.
3. Sententia arbitratoris, & amicibilis compositoris executioni mandari possunt iure Regio, licet de iure Communi non possent, secundum Roderic. Suarez.
4. Instrumenta quacumque publica, partium confessiones in iudicio facta, juramenta, & privata scriptura à parte recognita executioni mandantur de iure Regio, absque solemnitatibus iudiciorum, statim captis pignoriibus.
5. Instrumenta authentica de iure Communi executionem non habent paratam, exceptis quibusdam casibus remissive positis.
6. Executionem paratam qua hodie habeant, & qualiter, & quo ordine in ea procedendum, & qua eam impediunt, tractant ab Auctore relati.

I. **V**IA executionis inducitur fuit, ut credituribus consuleretur, cum per eam à prolixitate litium eripiantur, & omnis solemnitatibus ordinis iudicarij, inspecta solummodo veritate, & æquitate, brevius jus suum consequantur, ne inquietentur, & impediatur ab optimis exercitiis, & à custodia familiarie, quod reipublice maxime interest. 2. Ob idque à iure dispositum fuit, sententiam in auctoritatem rei iudicata transactam, juramenta voluntaria, vel judicialia, & confessiones in iudicio factas, executionem paratam habere, (a) 3. quoniam de iure Regio introductum fuit, nedum sententiam iudicis, verum etiam sententiam arbitri, arbitratoris, & amicibilis compositoris executioni mandari posse, ut probatur in leg. 23. & leg. 34. tit. 4. Part. 3. & in leg. 4. tit. 21. lib. 4. Recopil. etfi Roder. Suarez (b) firmet, de iure Communi sententiam arbitri executioni tradi non posse: & nedum de iure Regio sententiam iudicis, vel arbitri, decitum est, paratam executionem habere; 4.

R fed

(a) Juxta text. in leg. Post rem iudicatam, ff. de Re iudic. quem ibi eleganter explicat Roder. Suar. à notab. 1.

(b) Post Bartol. in dict. leg. Post rem iudicatam, in cal. 8.

fed etiam quæcunque instrumenta publica, obligationes, & alias scripturas, confessiones partium in iudicio factas, iuramenta, & privata instrumenta à partibus in iudicio recognita, juxta text. in leg. 1. 2. 4. & 5. tit. 21. lib. 4. Recop. Quæ omnia executioni mandari possunt, absque solemnitatibus Judiciorum, dilationibus, & libellorum formulis: sed captis statim pignoribus, nullis defensionibus, aut exceptionibus obstantibus, exceptis quibusdam in prædictis legibus enumeratis, & aliis à nobis paulo inferius congeitis: idemque dispositum extat in Ordinat. Portugalliz in lib. 3. Ordinat. tit. 16. 5. Quamvis de *Jure Communi* instrumenta authentica executionem paratam non habent, (c) præterquam in quibusdam casibus cumulatim ab Alexandro, (d) Segura, (e) Roder. Suarez, (f) & Anton. Gomez. (g)

6. Et quæ hodie executionem paratam habeant, & qualiter, & quo ordine in via executionis procedendum sit, & quæ executionem impediunt, tradunt Rodericus Suarez, (b) Castellus, Anton. Gomez, (i) Avilesius, (j) & Avendanius, (k) Covarruvias, (l) Didac. Perez, (m) & Rebuffus, (n) qui nonnulla notata digna circa executionem scripturæ privatæ tradit, quæ multum conferunt ad nostras Regias.

Nos vero, pro aliquali cognitione praxis, & usus forensis, qui frequentius versatur in Tribunalibus Sacularibus, circa causas viæ executivæ expediendas aliqua annotabimus.

Et primò, *quanam executionem paratam habeant.*

Secundò, *quomodo procedatur in via executivæ.*

Tertiò, *quæ exceptiones impediunt executionem:* & deinde prosequemur *modum, & ordinem procedendi in dicta via executivæ.*

Quartò, *de tertio oppositore impediente executionem.*

Quintò, *de cessione bonorum.*

Sextò, *de dilatione quinquennii debitoris præstanda.*

Ultimò, *de processu executivo cessionis bonorum, & dilationis quinquennii vulgari sermone, & Hispano fulminando.*

(c) Ut probat text. in leg. Minor 25. annis, cui fideicommissum, ff. de Minor. & in leg. 2. Cod. de Exec. rei judic. & in leg. 4. §. Si ex conventionem, ff. de Re judic.

(d) In leg. fin. Cod. de Edit. Dvo. Adr. & in leg. Sit Prætor, §. Si Judex, ff. de Judic. & in leg. Si cum dotem, §. Eo autem tempore, ff. Solut. Matrim.

(e) In leg. Si ex legati causa, n. 59. ff. de Verb. obligat.

(f) In dict. leg. Post rem judicatam, à casu 4.

(g) In leg. 64. Tauri.

(h) In Repet. dict. leg. Post rem judicatam, ubi singulari

EX CAPITE PRIMO.

SUMMARIÆ.

1 **S**ententia, quæ in rem judicatam transtulit, paratam habet executionem.

2 Deus docuit, quod executionem paratam habeat sententia, quando Adam post suam culpam de Paradiso eiecit.

3 De executione sententia arguendum ad instrumenti executorii executionem, quia acquiritur.

4 Sententia arbitri, arbitratoris, & amicabilem compositoris de Jure Regio executioni mandari possunt: & quæ requirantur, remissive.

5 Sententia arbitratoris de Jure Communi non habet executionem paratam.

6 Instrumenta publica habent executionem paratam de Jure Regio: quamvis eam non habeant de Jure Communi.

7 Instrumentum publicum executionem paratam habere, constat Jure Regio, quod conficitur Notarius numerarius loci, ubi conficitur, vel à Tabellione Regio, ubi certus Tabellionum numerus statutus non est.

8 Executioni non mandandum instrumentum à Notario Apostolico confectum.

9 Executionem paratam habet instrumentum publicum, dum tamen in eo apposta sit clausula guarentigia, secundum opinionem Auctoris, quam contra Cast. Pal. Rub. Gom. & Avend. defendit.

10 Forma clausula guarentigia solita instrumentis per Tabelliones apponi.

11 Leg. 2. tit. 21. lib. 4. Recop. qualiter intelligi valeat.

12 Concordia Didaci Perez inter eos, qui ut instrumentum publicum executioni mandetur, clausulam guarentigiam exigunt, & inter eos, qui absque ea tale instrumentum executioni mandandum, defendunt.

13 Instrumentum publicum, ut executioni mandari valeat, debet esse ipsum originale, nec exemplum sufficit, quantumcumque auctoritate Judicis extractum, nisi de manu Notarii de ipso originali rogati.

14 Instrumentum debet executioni mandari, & si in eo non fuerit appositum verbum Promitto, dum tamen in eo appareat aliquid receptum.

15 Instrumentum executioni mandandum, necesse est certum aliquid, & liquidum continere, verum etiam si non liquidum: dum tamen legitime summarie prius liquidetur.

16 Praxis servanda in executione instrumenti incertum, & non liquidam continentis quantitatem.

17 Actor caveat, ne petat à Jure proferri sententiam interlocutoriam, super liquidatione instrumenti continentis aliquam quantitatem non liquidam.

18 Praxis, quæ servatur, circa executionem instrumenti non liquidi, eadem observanda, si in eo continetur aliquid in diem, vel sub conditione debitum, ut prius conditionem extitisse, aut diem venisse, summarie probetur.

19 Legatarius, vel fideicommissarius particularis, vigore testamenti, præcedente jussu Judicis factò hæredi de solvendo legato, petere potest via executivæ legatum, vel fideicommissum, secundum veriorum opinionem praxi receptam.

20 Qualiter prædictetur, quod legatarius, aut fideicommissarius particularis petant legatum, aut fideicommissum.

21 Scriptura privata, ab ipso debitore coram Jure recognita, executionem paratam habet.

22 De Jure Communi scriptura privata, quantumcumque à parte cognita, non mandanda executioni; nec etiam de Jure antiquo Regio.

23 Quæ ratio movit legislatorem ad condendam legem, quæ scripturam privatam, & recognitam habeat vim executionis.

24 Recognitio privata scripturæ coram Tabellione, vel Alguacello de commissione Judicis fieri potest.

25 Scriptura privata habita pro recognita propter rei contumaciam, præcedente personali citatione, vel ad domum, si dolo, vel fraude reus latitet, executioni mandari potest, secundum Rebuff. Covar. & alios, contra quos tenet actor in præf.

26 Quando scriptura privata negatur scripta à reo, vel ejus mandato, quid agendum.

27 Comparatio litterarum semiplenam probationem inducit.

28 Actor, qui per litterarum comparationem semiplenam probavit, sibi in supplementum deferri juramentum, petere debet, nec ob id tunc executionem paratam instrumentum habebit.

29 Scriptura privata de manu tertii scripta, & subscripta de mandato debitoris, non habebit executionem paratam, etsi ab illo tertio recognita sit.

30 Scriptura privata, etiam trino teste notata, à debitore tamen non recognita, executionem non habet.

31 Scriptura privata, & recognita retrotrahitur ad diem datam, in præjudicium recognoscentis; in præjudicium tamen aliorum creditorum, à die recognitionis vendicat sibi prælationem.

32 Scripturæ publicæ, & privatæ, quæ habent executionem paratam, etiam respectu cessionarii petentis, executionem habent.

33 Cessionarius creditor dicitur.

34 Cessionarius petens instrumenti cessi executionem, id sibi cessum esse, prius liquidare debet.

35 Hæres creditoris, vel qui ab eo jus habeat, executionem instrumenti petere valet: dum tamen hæres, vel alter suam personam legitimet.

36 Instrumenta publicæ, & privatæ recognita, etiam contra hæredem debitoris, exequi possunt, hæredem eum esse, prius liquidato.

37 Executio contra hæredes debitoris faciendâ, pro hæreditariis portionibus.

38 Facta melioratione, aut aliquo prelegato alicui ex hæredibus, faciendâ est contra ipsum executio, pro rata, & estimatione rerum prelegatarum.

39 Petita executione contra rem specialiter hypothecatam, in ipsius possessorem faciendâ est executio insolidum, licet plures sint hæredes.

40 Executio fieri nequit in hæredem intra tempus consuetudinis inventarii, nec etiam post, secundum Avend. cujus opinio ab Auctore reprobat.

41 Consilium Capola, ne hæredes inventarium perficiant ante tres menses, ut ita solatio creditoribus differatur, anima periculosum est.

42 Text. in Auth. Ut cum de appel. cog. §. Sancimus, quomodo intelligendus, secundum Rodericum Suarez, cujus intellectus reprobat ab Auctore.

43 Text. in leg. fin. §. Donec, Cod. de Jure delib. correctum est, existimat Auctor per text. in Auth. Ut cum de appel. §. Sancimus.

44 Leg. 7. tit. 6. Part. 6. qualiter componatur cum leg. fin. tit. 13. Part. 1. & cum leg. 13. tit. 9. Part. 6.

45 Text. in leg. fin. §. Donec, Cod. de Jure delib. & text. in Auth. Ut cum de appel. §. Sancimus, partim Jure Regio corriguntur, partim confirmantur.

46 Joann. Gutierrez laudatur.

taris de ipso originali rogati.

14 Instrumentum debet executioni mandari, & si in eo non fuerit appositum verbum Promitto, dum tamen in eo appareat aliquid receptum.

15 Instrumentum executioni mandandum, necesse est certum aliquid, & liquidum continere, verum etiam si non liquidum: dum tamen legitime summarie prius liquidetur.

16 Praxis servanda in executione instrumenti incertum, & non liquidam continentis quantitatem.

17 Actor caveat, ne petat à Jure proferri sententiam interlocutoriam, super liquidatione instrumenti continentis aliquam quantitatem non liquidam.

18 Praxis, quæ servatur, circa executionem instrumenti non liquidi, eadem observanda, si in eo continetur aliquid in diem, vel sub conditione debitum, ut prius conditionem extitisse, aut diem venisse, summarie probetur.

19 Legatarius, vel fideicommissarius particularis, vigore testamenti, præcedente jussu Judicis factò hæredi de solvendo legato, petere potest via executivæ legatum, vel fideicommissum, secundum veriorum opinionem praxi receptam.

20 Qualiter prædictetur, quod legatarius, aut fideicommissarius particularis petant legatum, aut fideicommissum.

21 Scriptura privata, ab ipso debitore coram Jure recognita, executionem paratam habet.

22 De Jure Communi scriptura privata, quantumcumque à parte cognita, non mandanda executioni; nec etiam de Jure antiquo Regio.

23 Quæ ratio movit legislatorem ad condendam legem, quæ scripturam privatam, & recognitam habeat vim executionis.

24 Recognitio privata scripturæ coram Tabellione, vel Alguacello de commissione Judicis fieri potest.

25 Scriptura privata habita pro recognita propter rei contumaciam, præcedente personali citatione, vel ad domum, si dolo, vel fraude reus latitet, executioni mandari potest, secundum Rebuff. Covar. & alios, contra quos tenet actor in præf.

26 Quando scriptura privata negatur scripta à reo, vel ejus mandato, quid agendum.

27 Comparatio litterarum semiplenam probationem inducit.

28 Actor, qui per litterarum comparationem semiplenam probavit, sibi in supplementum deferri juramentum, petere debet, nec ob id tunc executionem paratam instrumentum habebit.

29 Scriptura privata de manu tertii scrip-

ta, & subscripta de mandato debitoris, non habebit executionem paratam, etsi ab illo tertio recognita sit.

30 Scriptura privata, etiam trino teste notata, à debitore tamen non recognita, executionem non habet.

31 Scriptura privata, & recognita retrotrahitur ad diem datam, in præjudicium recognoscentis; in præjudicium tamen aliorum creditorum, à die recognitionis vendicat sibi prælationem.

32 Scripturæ publicæ, & privatæ, quæ habent executionem paratam, etiam respectu cessionarii petentis, executionem habent.

33 Cessionarius creditor dicitur.

34 Cessionarius petens instrumenti cessi executionem, id sibi cessum esse, prius liquidare debet.

35 Hæres creditoris, vel qui ab eo jus habeat, executionem instrumenti petere valet: dum tamen hæres, vel alter suam personam legitimet.

36 Instrumenta publicæ, & privatæ recognita, etiam contra hæredem debitoris, exequi possunt, hæredem eum esse, prius liquidato.

37 Executio contra hæredes debitoris faciendâ, pro hæreditariis portionibus.

38 Facta melioratione, aut aliquo prelegato alicui ex hæredibus, faciendâ est contra ipsum executio, pro rata, & estimatione rerum prelegatarum.

39 Petita executione contra rem specialiter hypothecatam, in ipsius possessorem faciendâ est executio insolidum, licet plures sint hæredes.

40 Executio fieri nequit in hæredem intra tempus consuetudinis inventarii, nec etiam post, secundum Avend. cujus opinio ab Auctore reprobat.

41 Consilium Capola, ne hæredes inventarium perficiant ante tres menses, ut ita solatio creditoribus differatur, anima periculosum est.

42 Text. in Auth. Ut cum de appel. cog. §. Sancimus, quomodo intelligendus, secundum Rodericum Suarez, cujus intellectus reprobat ab Auctore.

43 Text. in leg. fin. §. Donec, Cod. de Jure delib. correctum est, existimat Auctor per text. in Auth. Ut cum de appel. §. Sancimus.

44 Leg. 7. tit. 6. Part. 6. qualiter componatur cum leg. fin. tit. 13. Part. 1. & cum leg. 13. tit. 9. Part. 6.

45 Text. in leg. fin. §. Donec, Cod. de Jure delib. & text. in Auth. Ut cum de appel. §. Sancimus, partim Jure Regio corriguntur, partim confirmantur.

46 Joann. Gutierrez laudatur.