

fundada autoridad, en el responder, como hablando de Sulpicio, y Cebola, di- xo; referido por Miedes, el Padre de la eloquencia Ciceron. (E) Porque en su sen- tir, tambien el medio mas à propósito, para conciliar la aceptacion, y gracia, son los atreglados ajustes en la interpreta- cion de los Derechos, que se tratan, y en ellos los medidos engaçes, en las repues- tas que piden. (F)

(E)

Mied. in tract. de Sal. lib. 4. n. 25. testiendo
et Cic. Ibi: Tanta quippe eis inerat in dicen-
do vis, tam ingens in respondendo authoritas,
proper quod non modo cibilis Iuris, sed om-
nium propè Scientiarum essent peritissimi, ut
dómus Iuris Consulti (quæm de Sulp. & Cebo-
la significare voluit Cicero) oraculum fierer
totius Civitatis.

(F) Cic. lib. 2. de natura Deorum, Ibi: Nihil ad consiliandam hominum gratia aptius: Nihil ad augendum dignitatē conducibilius, quam Ius sumnia cum gravitate interpretari, Regibus, Populis, ac Civibus omnibus concilium expectantibus prebere, & de iure interrogantibus respondere.

(G) Leg. 21, 3. y 19. tit. 21. lib. 4. Recopil. Cast. quārum sunt sequentia verba: Salvo si dentro de diez dias moltraren la tal paga, ó legitima Excepcion. -- Alegaren paga, u otra Excepcion, que se ha de recibir, que tengá diez dias para alegar, y probar Declaramos, y mandamos, que los dichos diez dias, corran desde el dia, que se oppusiere à la tal Execucion, en adelante, y paliados los dichos diez dias, si no probaren en ellos la dicha Excepcion, que el Remate se haga &c. Corran los diez dias desde la Opposicion.

(H)
Tit. Lib. decade 3. lib. 2. Ibi: Omnia nō pro-
perant̄ clara, certaque sunt, festinatio impro-
bida est, & Cæta.

Calist. Pap. apud Gratianum in cap. pondere
50. dist. ibi: Nos tempore indigemus, ut ali-
quid mature agamus: non precipitemus consi-
lia, & opera nostra, nec eorum ordinem cor-
rumpamus.

Lamp. in Alex. Sev. Ibi; Dato etiam spacio
ad disquirendum, cogitandumque, prius quae
dicerent, ne in cogitati dicere cogerentur de
rebus ingentibus. Lucrèc. de natura rerū ibi
nihil edere magnuni Experi
etandumque solet, longo nisi tempore adulterū

(K).
Divus Isid. Pelusiott. lib. 2. Epit. 57. Extra-
duct. Iacob. Bilij, sic inquiens: Vera brevita-
cum prespicuitare coniuncta, nō in argumen-
torum præter misione, sed in earum rerum
quæ ad institutam materiam nihil opis conse-
runt, refectione, sita est. Ut enim ea quæ a
orationis argumento aliena sunt ponere, su-
per vacuum est: Ita etiam æorum quæ ad ipsius
confirmationem aliquid momenti afferunt, ni-
hil omittere necesse est.

Y demàs de que, por lo referido,
con razon dificultaba alcançarlo, me ha-
zia mas impossible, el conseguirlo, el cot-
tiñimo termino, à que estrecha el fatal,
è improrrogable, que en este juycio exe-
cutivo establecen las Leyes. (G) En cuyo
breve espacio, no es conseguible con faci-
lidad, el acierto, que si lo logra, quien
menos se açelera, en lo que executa, no
lo alcança, antes si se precipita, quien mas
en lo que obra, se festina, como predixo
en mi defensa Libio. (H)

Por eso la Santidad de Calisto Pa-
pa, estima por necesario el competente
tiempo, para que resulte con acierto, y
madurez lo que se acuerda, y no se expe-
rimente con precipitacion, lo que sin
tiempo competente se consulta. (I) Y assi
Alexandro Severo, como refiere Lampri-
dio, para sacar à luz alguna Constitucion,
no solo antecedia la Consulta, y Consejo
de Abogados; sino que daba espacio, para
pensar, antes de dezir, para no precisar-
los, à dezir, antes de pensar. (J)

Pero siendo digna obligacion de
quien escribe, no dilatarse en lo inutil,
sin omitir lo que conduce al Assumpto,
como me enseña San Isidoro, (K) desva-
neci la angustia, con que me estrechaba
la de el corto tiempo, que conceden, en
este

este juycio las Leyes, (L) y la fatiga e
que me ponia la limitacion de mis alca-
ces; con tener en la notoria, grande juri-
prudencia de V.S. anticipados los juridi-
cos meritos, que omitiere, por no alca-
çarlos, (M) y con escusar en este Informe
lo que aunque pudiera adelantar ilustra-
das noticias, pudiera tambien notarse de
superfluo. (N) Con cuyo presupuesto pa-
so à la demonstracion, y pruebas de la
Conclusiones sobredichas.

I. Conclusion.

Retencion, que por
D. Joseph Larburu
se alegan.

COMO son las controvercias forenses ocasionadas motivo de enemistades proxima ocasion de perdidas, exercitado trabajo los animos, y cotidiana fatiga de los cuerpos, Vaza en que se consiguen inonestos Crimenes, y en que se posponen los bnes, y los que muchas veces se persuade a que han de triumphar, suelen mas frequentemente perder, y si obtienen, no consiguen; porque llevan anticipada perdida en los trabajos, y gastos que hacen, como para perpetua memoria testifica Nevizano, que lo referido se ha escrito en vna piedra de marmol, inmediata a las Escalas, por las quales se su

(A) (L)
LL. 2. 3. y 19. tit. 21. lib. 4. Recopil. Cast.
quorum litera adest exprefa supra litera G.

(M) Ex leg. Vnica. C. vt quæ defunt advocatis partium iudex supleat, Ibi: Non dubitandum est, Iudicem, si quid à Litigatoribus, vel ab his qui negotij adsistunt, minus fuerit dictum, id suplere, & proferre quod sciat, legibus, & iuri publico convenire.

Plin. Iunior. lib. 1. Epist. 20. ad Cornel. Tacitum, Ibi: Non minus non serbat modum, qui infra rem, quam qui supra: Qui adstrictius, quam qui effusius dixit. Et prebaricatio est transire dicenda. Prebaricatio etiam cursum, & lebiter attingere, quæ sint inculcanda, reperenda: nam plerisque longiore tractatu, vis quedam, & pondus accedit; ut que corpori ferrum, sic oratio animo, non ita magis quam mora imprimitur.

I. Conclusion.

No obsta la cosa juzgada, que por Parte de los Santos Lugares se Oppone à las Excepciones de Compensacion, y

Retencion, que por
D. Joseph Larburu
se alegan.

(A) Nevianus in Sylv. mpt. lib. 6. ex n. 8. Quod incontroversis causarum, corporales iniurias oruntur, fit amissio Exponentium, labor animi exercetur, corpus quotidie fatigatur, multa, & in onesta cimina deinde consequuntur, bona, & utilia Opera posponuntur, & qui sepe credunt obtinere, frequentius succumbunt, & si obtinent, computatis laboribus, & expensis, nihil acquirunt.

(B) Casiod. lib. 1. Variarum, Epist. 5. Ibi: In immensum trahi non decet finita litigia, quae enim mandabatur discordantibus pax, si nec legitimis Sententijs aquiescitur. Vnus enim inter processus humanas, portus instructus est, quam si homines fervida Voluntate prætereunt, yndicis iurgis semper erabunt.

(C) Petrus Greg. in commentario Syntaxis, artis mirabilis lib. 3. cap. 5. n. 26. Ibi: Sic obediunt iudicatis, vel bene, vel male, propter autoritatem rerum iudicatarum. -- Quint. lib. 1. institut. Orat. in princ. Et Cic. secund. ad Heren, & in oratione pro A. Cluencio.

(D) Ex leg. Serv. invit. 65. §. cum Prætor. ff. ad Senatus Conf. Trebell. Ibi: Cum Prætor Causa cognita per errorem, vel ambiciose, iubet hereditatem ex fidei commissio restituiri, etiam publicè restitui intereat, propter rerum iudicatarum autoritatem.

(E) Ex leg. 2. §. fin. cum leg. sequenti ff. de liberis agnoscendis, Natta Conf. § 24. n. 5. Curt. Conf. 177. n. 12. y 13. lib. 2.

(F) Ex Cap. Vesta, dechoabit Cleric. & Mulier. leg. is cui ff. de tutoribus, & Curat. datis ab his &c. Cœphal. Conf. 57. n. 34. tom. 1. & Conf. 180. n. 1. Jacob. Mandell. Conf. 90. n. 5.

(G) Ex leg. Milles §. qui iudicati, ff. de re iudicata. Rebuff. tom. 1. Comment. ad Constat. Francia, tractat. de Sentent. in prefat. n. 10.

(H) Dominus D. Ioan. Baptif. Valenz. Velazquez Conf. 68. & Conf. 72. ex leg. 20. tit. 4. lib. 2. Recopil. Cast.

(I) Ex leg. peremptorias C. Sententiam rescindi non posse Ibi: Peremptorias Exceptiones omis-
tas in initio, antequam Sententia feratur, op-
poni posse perpetuum Edictum manifeste de-
clarat. Quod si aliter actum fuerit, integrum
restitutio permititur. &c.

al Palacio de Bróleto Mediolano, (A) se interpone toda la autoridad de lo juzgado, à mediar, y hacer las pazes, entre los que contienden, y aquietarlos, con fec-
necer con las Sentencias, los Litigios, por-
que si así no fuera, jamás hubiera paz en las forenses discordias, como advirtió Ca-
siodoro, (B) y así para conseguirse, es indis-
pensable la obediencia, y sujecion à lo que se juzga, ó bien se estime justificado, ó con menos justificación lo disfido, co-
mo advirtió Pedro Gregorio, y contextes

escriben Quintiliano, y Ciceron, (C) y es tambien expressa en el Derecho la indis-
pensable ejecucion de lo que en juz-
gio ultimamente se determina; aun en el negado supuesto, de que el error, ó am-
bicion diessen motivo à lo que se decide;

(D) porque como la Sentencia es otra na-
turaleza, que cria un nuevo derecho, (E)
y funda en favor de el que la obtiene una
evidencia (F) no se atiende, despues de la
cosa juzgada, à la Justicia, sino sola à la
Sentencia, que es la que por si sola pare
una accion executiva, para el indispensa-
ble cumplimiento de lo que se manda. (G)

Por cuyos juridicos meritos, y otros
que difusamente expende el Señor Valen-
zuela, funda inalterable lo que una vez se
decide; y mas siendo en Tribunales Su-
periores, que no admite nueva disputa, la
Causa que en ella se determina. (H)

Porque demas de que no admite
Excepciones la autoridad de lo juzgado,
que impidan su cumplimiento, como es
de Derecho expresso, (I) nos estrechan
mucho mas las Leyes Reales, en que, para
que por las Sentencias se entiendan, ser
acabados, y feneidos los Pleytos, y en
manera alguna se puedan mover, ni susci-
tar:

7
tar. Se establece, y manda, que en las
Sentencias dadas en las Reales Audien-
cias, en que no ha lugar Suplicacion, se
entienda assimismo no haver lugar la Ex-
cepcion de nulidad, aunque sea de incópe-
tencia, ó defecto de jurisdiccion, ó que no
notoriamente conste de el Proceso, y Autos,
ni para impedir la Execucion, aunque sea
por el remedio de la restitucion à los pri-
vilegiados de ella, ó à los mayores, à quienes
por justas causas, las concede el De-
recho: De modo, que todo el fin expres-
so en las citadas Leyes, es fenecer, en el to-
do los Litigios por medio de las Senten-
cias. (J)

Y quando Don Joseph Larburu tie-
ne contra si todas las Leyes, Decisiones, y
Authoridades referidas, se atroja, à oppo-
ner Excepciones, à fin de embarazar el
devido cumplimiento de lo juzgado, en
los citados Autos de 22. de Mayo, en que
se le mandó la Exhibicion de lo que tenia
recibido, y de 10. de Julio, en que se de-
claró, no ser suplicable lo determinado:
Siendo tambien uno, y otro, en conse-
quencia de la Sentencia de Graduacion,
en que, dandose à los Santos Lugares de
Jerusalen, el segundo lugar, se mandó
guardar, sin embargo de suplicación, y de la
calidad del sin embargo, q por esto, y no
haverse interpuesto recurso, quedó co au-
thoridad, y fuerza de cosa juzgada. (K)

Y sin embargo Don Joseph, no so-
lo intenta dejar sin efecto los citados Au-
tos, sino inculcar los Lugares, y Grados,
en dicha Sentencia disuertos: Por lo qual,
ni son sus Excepciones admisibles, ni son
ya dichas Decisiones retractables. (L)

Pero confesando, como confieso,
la autoridad de lo juzgado, y mas sien-
do

(J) Ex legibus 4. y 11. tit. 17. lib. 4. Recop. Cas-
tellæ. in 1. Ibi: Ordenamos, y mandamos, q
en todos, y cualesquiera negocios, en que co-
forme à las Leyes de estos Reynos, de las Sen-
tencias dadas por los de el nuestro Consejo, y
Oydores de las nuestras Audiencias, no ha lu-
gar suplicacion, se entienda assimismo, no ha-
ver lugar alegar, ni oponerse de nulidad;
aunque se diga, y alegue, ser de incompeten-
cia, ó de defecto de Jurisdiccion, ó que de ella
notoriamente conste de el Proceso, y Autos
de él, ó en otra qualquier manera, ni para im-
pedir la Execucion de las tales Santencias . . .
Y que por las dichas Sentencias se entiendan
ser acabados, y feneidos los dichos Pleytos,
sin que se puedan tornar à mover, ni sucitar;
ni tratar en manera alguna, & in secunda Ibi:
Es nuestra voluntad, y declaramos, que en las
palabras, y disposicion de la dicha Ley, que
dó comprehendido, y quitado el remedio de
la Restitucion, in integrum, assí la que com-
pete à los menores, y Universidades, y demás
Personas privilegiadas, como la que por ju-
stas Causas concede el Derecho à los Mayores.

(K)

Gloss. Verb. annotata, in cap. non solum, de
appellat. in 6. Matienz. in leg. 13. tit. 10. lib.
5. Recop. Cœft. Glosf. 1. n. 4. Dom. Valenz.
Conf. 68. n. 2. & 3.

(L) Ex iuribus, legibus, & DD. citatis anteriori-
bus numeris, & ex leg. sub Specie. C. de re
iudic. leg. Imperatores. ff. eodem tit. Apull.
lib. 1. Florid. in fin. Ibi: Pro Consulis autem
tabela Sententia est, quæ lecta, nec augeri lire-
tera una, nec autem minui potest, sed ut cum
que recitata est, ita Provincia instrumento re-
tinetur. -- Anneus Rob. lib. 1. rerum iudicat.
cap. 10. & in eo verificatur illud Vulgatum:
Volat emissum semel irrevocabile Verbum.

Velleyan, por dispuesta en favor de las Mugeres, (S) y las que favorecen à los Soldados, à quienes mas que la ciencia de los Derechos, importa la exercitada noticia de las Armas. (T)

Pero no immoro en lo referido, porque no es mi Assumpto arguir, de nulos, los citados Auttos, ni impugnar la Justicia de ellos; y assi passo à la tercera diferencia de Excepciones, que son las que solo modifican, y atemperan la Execucion de lo que se determina, y no impugnan la Sentencia, ni la Justicia de lo que, en ella, se juzga; como es, la de no poder ser convenido el Reo en mas de lo que, cómodamente puede, que compete al Marido, respecto de la Muger, al Donador, respecto de el Donatario, al Soldado, y à otros semejantes, respecto de sus Acreedores. (V)

Por esta misina razon puede oponerse la Excepcion de Expensas al que vindica la cosa, la de Compensacion, la de el Precio no pagado por el Comprador, la de las Acciones, que se deban ceder, la de el Beneficio de la Epistola de el Divo Adriano, y la de Retencion, como por ser expressas en varios Derechos, enseñan Bartolo, Baldo, Barbosa, Cyno, Saliceto, Jason, Garcia, y el Señor Salgado. (X)

De todas las referidas, solo pretendo contraer la de Compensacion, y la de Retencion, y aunque queda fundado, que como las demás modificatibas, pueden oponerse despues de la cosa juzgada, se hallan, en lo particular, vna, y otra con sobrados juridicos sufragios, q las fundamentan. Porque en quanto à la de Compensation, tiene à su favor Ley tan expresa,

(M)
Ex Cap. Semper de Sentent. & re iudic. Cap. res iudicata, de reg. iuris Thom. Gramm. decif. 24. n. 6. Aflictis decif. 13. n. 28. Abb. Conf. 77. n. 2. part. 2.

(N)
Thom. Carleb. de iudicijs tit. 3. disp. 17. ex iuribus re eo citatis al n. 2.

(O)
Idem Carleb. vbi supra n. 2. & 3. Ibi: Pro resolutione huius difficultatis presupponendum est primo, Exceptiones quæ opponi possunt contra Sententiam esse in triplici differentia. Aliæ sunt quæ opponuntur contra Sententiam ipsam, ut exceptio nullitatis, quæ ideo opponuntur contra, quia post illam oritur.

(P)
Ex leg. supra citata, peremptorias C. Sententiam rescindi non posse. Carleb. vbi supra n. 6. Ibi: Aliæ tandem sunt Exceptiones, quæ obiciuntur contra actiones intentatas, pro vt sunt omnes peremptoriæ, quæ respiciunt merita causa principalis.

(Q)
Gratian. reg. 348. & DD. in leg. 1. C. de iuris, & facti ignor.

(R)
Ex leg. tamen 11. vbi not. Gloss. 1. ff. ad Sen. Conf. Maced. Ibi: Tamen si non opposita Exceptione condemnati sunt, ventur Senatus Consulti Exceptione. Et ita Julian. scribit in ipso Filio familias, exemplo Mulieris intercedentis.

do en esta Real Audiencia, à que rinde mi humillacion, y respecto, las debidas veneraciones, que de justicia demanda, la que siempre, en sus determinaciones, práctica, y debo congeturar. (M) No percibo la contraccion de todo lo referido, que se alega, al punto, que en el presente, se trata, porque demas de que en la Sentencia no ay para Don Joseph cosa juzgada, como fundare adelante, no es su Asunto impugnar la justicia de los citados Auttos, sino solamente modificar la Execucion, y Cumplimiento de ellos, que esto lo puede hacer, sin que se lo resistan las citadas Leyes, y Derechos, por los fundamentos, que con especiales textos cita Carlebal para este Caso. (N)

Y para que sea mas clara, y genuina la solucion à lo dicho, es de suponer, con el mismo Carlebal, que en tres diferencias se dividen las Excepciones, que pueden, despues de la Sentencia oponerse: Vnas, que inmediatamente asellan contra ella, como son las de nulidad, que como nacen despues, pueden despues oponerse. (O) Otras, que se dirijen contra las mismas acciones intentadas, que son las peremptorias, que miran los meritos de la Causa principal, que aunque por regla de vna de las sobrecitadas Leyes, no puedan objectarse despues de la Sentencia. (P) Padece varias limitaciones, que notan Graciano, y assimismo los Doctores en la Exposicion de vna Decision de el Codigo. (Q) En cuya conformidad, aunque sea peremptoria, puede oponerse despues de lo juzgado, la Excepcion de el Macedoniano, por haberse introducido en odio de los Acreedores. (R) La de el Senado Consulto Velle-

(S)
Ex eadem leg. tamen ff. ad Senat. Conf. Maced. & pro vtraque scilicet Maced. & Velly. Carleb. vbi supra, n. 7. Ibi: Nam Exceptio Macedonian, quia odio creditorum est introducta, & Exceptio Vellyani, quæ favore Mulierum, quarvis adversus actionem intentatam obiciantur, tamen post Sententiam etiam opponi possunt.

(T)
Ex leg. Scimus 22. C. de Iure deliberandi. Ibi: Arma enim magis quam Iura scire Milites, Senator. Legisl. existimavit.

(V)
Carleb. vbi supra n. 3. ex leg. sunt qui inid 16. & ex leg. Patron. 17. ff. de re iudicata, Ibi: Item Maritus de Doti, inid quod facere potest convenientur. -- Ex leg. Nezen. 5. fin. ff. de re iudic. Ibi: Infolidum condemnatus donator, actione iudicati, nisi in quantum facere potest, non tenetur beneficio constitutionis. Ex leg. item Miles ff. eodem tit. Ibi: Item Miles qui sub armata militia meruit, condamnat, eatenus, quatenus facere potest cogit solvere, leg. ex divers. 17. 5. fin. ff. soluto Matrim. Jason. Immola. Barb. & Surd. citati à Carl. vbi supra n. 3.

(X)
Ex leg. domum 5. C. de rei vendicat. leg. ultima, C. de constituta pecunia, leg. Julian. 13. 5. offerri ff. de actionibus, & venditi: Bart. in leg. infundo n. 16. ff. de rei vindicat. & in leg. 2. n. 1. C. de compensationibus. Bald. Cyn. Salic. & Iason, in leg. 1. C. de iuris, & facti ignorantia, & Barb. in leg. Maritus 13. Vers. 4. amplia. ff. solut. Matrim. à n. 48.