



P O R
DON YNIGO

DE BERNVY BARBA Y

Mendoça, Mariscal de Alcalá.

En el pleyto;

C O N

Don Yñigo de Bernuy y Mendoça!

S O B R E

La filiacion, y alimentos que pretende.



PO DON YNIGO

DE BERNAY Y BARBA Y

Mendocá, Mariscal de Alca
En el pleito,

C O N

Don Ynigo de Bernay y Mendocá

S E R V I

La Real Cédula y alientos de prebenda

Impreso en la imprenta de la Universidad de Deusto



DEL HECHO DESTE PLEYTO,
no se ha hecho Memorial, y así es preciso ha-
zer de el relacion, y de los que han precedido
sobre lo mismo, representados en este con la

brevidad, que su largo discurso diere lugar.
En 17 de Agosto del año pasado de 1615, Don Yñigo
de Bernuy, y Mendoza, puso demanda en esta Corte, a el
Mariscal de Alcalá, pretendiendo ser su hijo natural auído
en doña Francisca de Fuen-Mayor, en tiempo que pudie-
ron contraer matrimonio, y que teniendo el Mariscal mas
de diez mil ducados de renta, no lo alimentaua conforme
a la obligacion que tenia. Pidió se le condenasse en siete
mil ducados del tiempo de catorze años, del tiempo que
no lo auia alimentado, y en quinientos ducados todos los
años.

Respondió a esta demanda el Mariscal, negando auer
tenido trato con la dicha doña Francisca, y ser su hijo el di-
cho don Yñigo, por lo qual no le deuia alimentos, ni los
podia dar, por tener su estado empeñado, y con muchos
herederos, y poca renta, no suficiente a cumplir sus mu-
chas obligaciones, conforme su calidad.

Estando esta demanda contestada en quatro de Dize-
bre del mismo año de 1615, por parte de el dicho don Yñi-
go se puso otra demanda a el Mariscal, sobre augmento
de alimentos, diciendo, que tenia mas de quinze mil du-
cados de renta, de la qual gozaba, por auerle le entregado
su hazienda, demas de la dote, y renta que lleuó a su po-
ter doña Ana de Quesada su muger, hija del señor de Car-
ciez, y que auia heredado cinquenta mil ducados de Pedro
de Salazar Vibanco, y era imposible alimentarse do Yñi-
go con los quinientos ducados, que auia pedido en su de-
manda, y tenia necesidad conforme a su calidad para ali-
mentos suyos, y de sus criados de mil y quinientos ducados
en cada vn año. Pidió se le mandasse dar esta canti-
dad, y restitucion, por ser menor, contra la comision que
auia tenido, por no pedirla en la primera demanda.

Por parte del Mariscal, se respondió a esta nueva de-
manda, alegando sus obligaciones, y cargas de el mayo-
razgo, que sus rentas no valian siete mil ducados, y tenian
mucha quiebra, y auia pleyto sobre la herencia de Pedro
de Salazar, y acreedores a ella, y la dote que se le dio, fue
muy moderada, y de bienes muebles, que estauan consu-
midos,

Num. 1.

Num. 2.

Num. 3.

Num. 4.

Num. 5.

Num. 6.

midos, y el dicho don Yñigo se aña casado, y le auian da-
do de dote seis mil ducados, con que podia sustentarse, y
asi no tenia necesidad de alimentos. lo 25 195

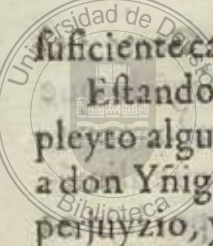
Concluido el pleyto con prouancas, y escrituras de am-
bas partes, que se referiran despues en los lugares conue-
nientes, la sentencia de vista mandò dar al dicho don Yñi-
go, desde la contestacion de la demanda, duzientos duc-
dos para sus alimentos en cada vn año. De lo qual se supli-
có por ambas partes de lo que era en su perjuizio, y la sen-
tencia de senilla que se pronunciò en treze de Mayo de
1617. la confirma, con que los duzientos ducados en cada
vn año, fuesen 60. mil marauedis.

Num. 7.

En veynte y dos de Agosto del año pasado de 1628. el
dicho don Yñigo dio principio a otro segundo pleyto, po-
niendo demanda en esta Corte a el Mariscal, haziendo en
ella relacion del primero pleyto, y sentencias del, y dizien-
do, que despues de ellas auia nuevas causas, que obligar-
nan a darle mayores alimentos, como eran, que el Maris-
cal gozaua sus rentas fuera de administracion, en cantidad
de quinze mil ducados, tenia los acreedores pagados, y du-
zientos mil ducados de bienes libres, y se le auian muerto
dos hijos de fiere que tenia. Y don Yñigo tenia tres hijos,
no teniendo a el tiempo de las sentencias alguno, y le a-
uia salido incierta la dote, por lo qual pidio demas de los
sesenta mil marauedis, que se le pagauan mil y quinien-
tos ducados en cada vn año.

Num. 8.

Por parte del Mariscal, se respondió a esta demanda, o-
poniendo la excepcion de cosa juzgada, que resultaua de
la sentencia referida del año de 617. y negó la filiacion. Y
alegó, que no solo no auia causa para darle mayores ali-
mentos a don Yñigo, sino que las auia, para que no se le
diessen algunos, y boluiesse ochocientos y veynte mil ma-
rauedis, que tenia cobrados, porque las obligaciones de
los hijos, y su familia eran mayores, y la renta menos, en
tanto grado, que teniendo negocios en esta Corte, y otras
partes, no podia salir ellos, y le era preciso estarle en Be-
namexi con menos ostentacion que conuenia a su estado
y calidad, y pagaua mas de cinco mil ducados a sus acre-
edores en cada vn año, y tenia otras muchas cargas, q con-
sumian toda su renta, con que no podia poner en estado
sus hijos, e hijas, siendo de edad para ello, por no poderles
dar dotes competentes a su calidad, y don Yñigo tenia
suficien-



suficiente cantidad para alimentarse.

Estando esta demanda contestada, se opusieron a el pleyto algunos acreedores del Mariscal, pretendiêdo que a don Yñigo no se auian de dar alimentos, por ser en su perjuizio, y estar capitulado en la escritura de transacciô, hecha entre ellos, y el Mariscal (mandada guardar por sentencias de vista y reuista en esta Corte) que no se auian de poder augmentar alimentos, y que auia de boluerlo, que por este titulo auia cobrado, en virtud de la sentencia de el año de 617.

Y Y recibido el pleyto a prueua con todos, y hechas pro- uanças, y presentadas escrituras, que se diran en su lugar, se concluyô, y vio en vista, en 16. de Julio de 1629. y por los dichos acreedores se pretendio se auia de remitir al Consejo, en virtud de vn capitulo de la dicha capitulaciô, y se pidio la remission en el Consejo, y para ello se despachô Cedula de informe, que se presentô en esta Corte, y se concedieron en 16. de Julio de 1629. treinta dias de termino, para que dentro de ellos se truxesse resolucion de lo que se proueyesse en el Consejo, en razon de lo cõtenido en la Cedula, con apercibimiento, que se determinaria el pleyto que estaua visto.

Y estando en este estado, en 19. de Agosto del dicho año de 1629. se otorgô escritura de transaccion, entre el Mariscal (en virtud de su poder) y el dicho don Yñigo, en que se hizo relacion del primera pleyto, y las sentencias que en el se pronunciaron, y de la nueva demanda del segundo pleyto, y se obliga el Mariscal de pagar a don Yñigo ciento y cinquenta ducados en cada vn año, para sus alimentos, cõ los quales se cõtento, y satisfizo por todas sus pretensiones, así las que tiene por las dichas sentencias, como por las nuevas demandas de mil y quinientos ducados de mas alimentos, y se obliga no pedir, ni demandar a los bienes, ni herederos del dicho Mariscal otra cosa alguna, porque con los dichos ciento y cinquenta ducados, tiene bastantes alimentos, y congrua sustentacion. Y ambas partes confisaron, y declararon auer hecho esta transaccion, y cõtento en toda equidad, y igualdad, y que no se han entubierto riesgos, prouenturas, ni escuras, y así lo juraron a Dios, y a vna Cruz en forma de derecho, y se obligaron de auer siempre por firme y a escritura, y noir contra ella con obligacion en forma.

Despues en dos de Junio del año pasado de 1636. el di-

Num. 9.

Num. 10.

Num. 11.

Num. 12.

cho don Yñigo, puso tercera demanda en esta Corte a el dicho Mariscal, haziendo relacion del pleyto segúdo que quedò visto, y se transigio, y atento que no pudo renunciarlos alimentos futuros, y que no tiene con que alimentarse conforme a su calidad, pide ser declarado por hijo natural del dicho Mariscal, y que se le dé en cada vn año mil y quinientos ducados de alimentos, sin embargo de la dicha transaccion.

Num. 13.

Por parte del Mariscal se puso la excepcion de esta transaccion en fuerza de dilatoria, pretendiendo que obstaba a don Yñigo, y que no auia de responder a su demanda. Y por autos de vista, y reuista se mandò responder.

Num. 14.

Y se respondió, alegado q̄ tenia el Mariscal mayores obligaciones de las q̄ auia tenido, el dho año de 1617. porq̄ eran mayores los gastos q̄ tenia cō sus hijos; respeto de su edad y auerlos de sustentar conforme a su calidad, y estauan los dos estudiando en la Vniuersidad de Salamanca, donde el vno era Retor, con que los gastos se aumentauan por las pretensiones que tenían; y las hijas eran de edad para tomar estado, y por no poderles dar dotes conforme a su calidad, no se auian casado, y era preciso mas aumento de criados, y criadas, por causa de sus hijos, e hijas, y que las rentas no tenían aumento, sino diminucion, y se auian baxado los censos, y jurò despues de las vltimas sentencias, y los bienes estauan con mucha necesidad de reparos, y no se podian pagar los acreedores, y que don Yñigo con los ciento y cinquenta ducados, que se le dan por la transaccion tenia suficiente alimentos, mayormente con las dotes, que en ambos matrimonios le auian dado, por lo qual no auia causas para aumento de alimentos, sino muchas que obligauan a imminucion de los ofrecidos.

Num. 15.

Y auiendo se recibido el pleyto a prouea, y hecho prouanças por ambas partes, la sentençia de vista declara a don Yñigo por hijo natural del Mariscal, y de doña Francisca de Fuen-Mayor, y se le mandan dar dos mil y quinientos reales de alimentos en cada vn año, desde la contestacion de la demanda.

Num. 16.

De la qual se ha suplicado por el Mariscal, de lo que es en su perjuizio, y para que se reuocque se fundarà su justicia en dos Articulos.

Num. 17.

En el primero, que no ha prouado don Yñigo su filiacion en la formã que deuẽ para ser declarado por hijo natu-

natural de el Mariscal.

En el segundo, que obsta a don Yñigo excepcion de transaccion, y cosa juzgada en su pretension, y que no la ha propuesto en la forma que deue, ni ay nuevas causas, que puedan persuadir aumento de alimentos, sino muchas que precisamente obligan a que no se le manden dar algunos.

ARTICULO PRIMERO.

RECONOCIENDO SE por parte de don Yñigo, que las prouanças, que en quanto a su filiacion ha hecho en esta vltima demanda, en que la deduze principalmente, y pide declaracion de ella, no son suficientes para el intento de propiedad se valé para prouarla. Lo primero, de las sentencias del año de 17. en que se le mandan dar alimentos por hijo natural del Mariscal, porque siendo la filiacion antecedente, y fundamento preciso para los alimentos, la sentencia q los manda dar, no solo haze cosa juzgada en ellos, sino en la calidad de filiacion en que se funda. l. 2. C. de ordin. cognition. vbi notant DD. Paul. de Castr. in l. 1. nu. 1. C. quando prouoc. non est necesse, Tusch. tom. 7. lit. S. conclus. 122. nu. 4. cum Ang. & alijs, Salgad. de reg. protect. p. 3. c. 2. n. 29. & 30. & 4. part. cap. 9. n. 117. fundamento, que no le puede aprometchar.

Porque procede, quando el supuesto de la sentencia, est taliter necessarium, quod eo deficiente sententia quoque deficiat, y esta resolucion no se puede ajustar a sentencia de alimentos, porque estos se pueden dar, sine eo, quod alimentatus sit filius, ex alijs causis, quas enumerat consultus, in l. 1. §. Iulianus, & vers. Idem Iulianus, ff. de liberis agnosc. y se mandan dar en juyzio sumario, en que se trata de la filiacion, non principaliter, sed incidenter, en el qual basta qualquiera prouança, etiam per famam, por lo qual es resolucion legal, que la sentencia que manda dar alimentos, aunque aya precedido pleno conocimiento de causa de la filiacion, no obra en la propiedad de ella cosa juzgada, ni per juyzio alguno, l. si iudex 10. ff. de ijs qui sunt sui vel ali. iur. ibi: Neque enim alimentorum causa Veritati facit praeiudicium, l. 1. §. Iulianus, ff. de liber. agnosc. l. si quis a liberis, §. si vel parens, cod. tit. ibi: Et si pronunciauerint ali oportere

Num. 18.

Num. 19.

Num. 20.

tere, atamen eam rem praiudicium non facere veritati, neque enim hoc pronuntietur filiū esse sed ali debere, glo. in d.l. si iudex, verb. Alimentorum, ff. de ijs qui sunt cui, & in d.l. 2. verb. Pronuntiatum, C. de ordin. cognitionum, l. fin. titul. 19. part. 4. ibi: Emaguer el luez mande preuer a este a tal, assi como sobredicho es, salvo finca su derecho a qualquiera de las partes, para prouar si es su fixo, o non, vbi Gregor. gloss. 4. Bart. in d.l. si iudex, n. 1. Domin. Ceuarruu. pract. cap. 6. num. 8. Lara, in d. l. si quis à liberis, §. si vel parens, à num. 34. ff. de liber. agnos. end. Surd. de alim. tit. 1. q. 126. per totam, D. Castill. lib. 5. c. 104. à n. 22. præcipue, n. 39. 40. & 44.

Num. 21.

Lo segundo, se vale principalmente don Yñigo de las prouanças que sobre su filiacion hizo en el primer pleyto de alimentos, las quales no le pueden aprouechar, porque se hizieron en iuyzio sumario de alimentos, y assi no prueuan en el plenario de propiedad, quia probationes in iudicio sumario receptæ fidem in plenario non faciunt, cap. veniens, el 2. de testib. vbi Innocent. num. 5. ibi: *Quia nisi partes consentiant, nemo tenetur stare i testibus in alio negotio introductis, vel etiam in eodem dummodo ad id non ageretur, sed ad aliud, Abb. n. 12. ibi: Quare attestaciones receptæ in sumario fidem non faciunt in plenario, cum propter diff. Etum huiusmodi attestacionis, quæ non præcessit has attestaciones: cum quia non fuerunt plenè examinata cum ageretur de modico praiudicio, quod nota Felin. n. 20. ibi: Testes examinati in sumario non faciunt fidem in ordinario ad fauorem producentis. Idem Abb. in cap. causam, quæ 11. n. 6, de testib. vbi etiam Felin. n. 5. ibi: Modo aduerte, quia ista regula fallit primo nisi acta fuissent facta in iudicio sumario, quia non nocent in plenario, etiam inter eosdem personas, quod in iudicio sui natura sumario sine dubio procedit (vt est alimentorum causa) Felin. d. c. causam quæ n. 11. ibi: Dummodo iudicium est summarium ex natura sui.*

Num. 22.

Comprobat doctrina Bart. in l. 2. ff. vi bonor. rapt. §. 1. n. 5. ibi: *Aut primæ probationes fuerunt factæ in causa vbi sufficit summaria cognitio, vel fuerunt factæ non seruato iuris ordine, ve ante lris contestationem super aliqua dilatoria, & tunc non faciunt fidem in alia causa etiam inter easdem personas, hic est casus, in d. cap. veniens, ex Rubeo, in l. naturaliter, §. nihil cōmune, ff. de acquir. possess. & alijs tenet Menoch. de retinenda, remed. 5. n. 120. & remed. vltim. n. 38. Surd. de alimēt. tit. 1. q. 126. n. 4. Barbof. in l. Dinortio, in 2. p. §. fin. n. 55. ff. solut. matrim. D. D. Iuan. del Castill. lib. 5. c. 104. à n. 34.*

Porque

Porque son hechas en diuerso juyzio, y a diferente fin, y así no pueden obrar mas, que la naturaleza del mismo juyzio, que es prouança para alimentos, c. inter dilectos, vers. *Nec attestaciones*, ibi. *Et in alio iudicio recepta fuissent*, de fide instrumentorum, gloss. in cap. cum dilectus 2. de ord. cognition. verb. *In modum exceptionis*, vbi Innocent. nu. 10. ibi. *Nec testes inducti super exceptione valent si postea agant in terditio*, nisi patres consentiant, idem Innocent. in d. cap. causam que 11. de testib. n. 3. vbi Felin. n. 4. Bart. in l. 2. C. de edendo, n. 12. vers. *Secundus effectus*, ibi: *Aut ista noua instantia est ad alium finem*, Resolución de que parece se oluidò el mismo Bart. in l. 2. §. 1. n. 5. ff. vi bonor. rapt. vbi inquit, quod ei non placet, sin embargo es cierta, y seguida comunmente, notat additio ad Bart. in d. l. 2. §. 1. verb. *Questionem*, ibi: *Adde, quod alia est communis per l. in tuum iuxtoxi*, in l. 2. num. 3. o. C. de edendo, Felin. in cap. causam quæ, num. 4. versículo; declarat tertio de testib. eleganter Bald. in l. 2. C. de adendo, numer. 29. ibi: *Item quero vnum aliud, quid sit in causa summaria sit plene probatum vtrum tales probationes plenarie faciant fidem in secundo iudicio, in quo requiritur plena cognitio, & videtur, quod sit ex eo, quod probatio fuit plene facta. Contrarium est verum: quia non est facta secundum formam iudicij, & ideo non operatur, plusquam natura iudicij paratur: vnde licet in actione ad exhibendum esset facta plenaria probatio dominij, non tamen probaret dominium in rei vindicatione* idem Baldus, in d. c. causam quæ, de testib. numer. 8. Mascard. de probation. tom. 1. conclus. 33. num. 39.

Y de la misma forma que la sentencia pronunciada, en virtud de aquellas prouanças, no haze perjuyzio a la causa de la filiacion, vt ex dictis, num. 20. fundatum extat, no pueden obrarlo tampoco las prouanças, ni autos de aquel juyzio, d. l. si iudex 10. ff. de ijs, qui sunt sui, ibi: *Neque alimentorum causæ veritati facit præiudicium*. Donde es de notar, illud verbum, *causa*, que comprehende todo lo actuado, tam ante, quam post litem contestatam, vt ex Iason. in l. causas, in fin. C. de transact. notat Barbof. de appellatiua, verb. signif. appellatione 44. n. 1. & in terminis prædictam principalem conclusionem tenet Bald. in d. c. causam quæ 11. de testib. num. 2. Angelus, in l. 2. C. de edendo, in fin. ibi: *Vltimo vero casu cum queritur an acta facta in vna causa præiudicent in alia, dic secundum Cynum, quod vbi causæ ita connexæ sunt, & ita se habent, quod absolutoria lata in vna parit exceptionem*

nem rei iudicata in alia, ibi profunt, & obsunt in alia, & nō aliās. Panorm. in dict. cap. veniens, de testib. num. 13. ibi: Quid si ista attestaciones fuissent receptae plenarie quodammodo procedendi ad substantiam probationis: numquid facerent fidem in plenario seu in alio iudicio, ubi ageretur de eadem re, Innocent. & D. D. hic licet aperte non tangerent, tamen tacite sentiunt quod nō propter tertiam rationem, quia ad alium finem testes ibi fuerunt producti, unde sicut sententia non obstat si ad alium finem agitur, l. cum queritur cum sequenti, ff. de exceptione rei iudicata. dicendum in attestacionibus. Felin. in dict. cap. causam quæ 11. de testib. num. 4. ibi: Quod acta in una causa faciunt fidem in alia inter easdem personas, quando precedens causa sic se habet ad secundam, quod sententia lata in prima patet exceptionem rei iudicata in secunda, l. in duobus, §. (olonus, ff. de iur. iuran. l. fundum, ff. de exceptionib. aliis fecus, ut l. sed si ante iuncta, l. preced. ff. de exceptione. & numer. 5. ibi: Sicut dicimus, quod sententia lata in sumario non nocet in plenario. D. Castil. lib. 5. c. 104. n. 34. & 35.

Num. 25.

Y respecto de no constar, que los testigos estan muertos, era preciso para valerse de sus deposiciones, presentarlos de nuevo, mayormente no aprouando sus dichos, sino contradiziendolos expressamente, y alegando, que no se deuen admitir la parte del Mariscal, ex regula textus, in l. fin. C. de testib. l. 38. tit. 16. part. 3. c. presentata de testib. ubi gloss. verb. acta, ubi Abb. n. 3. & 4. gloss. etiam, in l. properandum, §. fin vero causæ, verb. vigorem, C. de iudicijs, quæ in testibus coram iudice ordinario, & in plenario iudicio examinatis loquitur, ibi: Sed an producentur iterum testes respondetur sic.

Num. 26.

Y el señor Molina, que en el lib. 3. c. 13. n. 20. resoluió, que los testigos examinados en el juyzio detenuta hazian prouança en el de propiedad, a quien siguió D. Paz, detenuta, lib. 1. c. 32. à nu. 10. fue por tener el juyzio possessorio en causas de mayorazgos, ad mista causa de propiedad, y sin embargo ambos resueluen, que es mas vtil boluerlos a examinar, y el señor Molina añade, que así se hizo, in causa maioratus doctissimorum aduocatorum consilio. Y la resolucion que vamos fundando, tenet in nostris met terminis, D. Castil. lib. 5. c. 104. n. 44. vers. Tunc autem ibi ut omnis cesset difficultas eosdem reproducere, & repetere testes vtile, & securius videri, & postea in fine huius numeri inquit, semper tamen erit vtile, testes eosdem reproducere, & repetere in alia causa, qua de filiacione, aut super successione agatur. Y esta repro-



reproduccion, y repetición, no basta que sea con presentación de las prouanças, sino es necessario nuevo examen, e interrogación, Menoch. de retinenda, remed. vltim. n. 38. vers. *Declaratur secundo*, ibi: *Ve procedat cum iterum y testes interrogantur: secus si non interrogarentur de nouo in iudicio possessorio plenario, quod sensu Castrensis dicto loco.* Mascard. de probat. tom. 3. conclus. 1204. n. 4. De que se infiere, que siendo la que aora se trata causa plenaria de propiedad de filiación, en que no haze cosa juzgada la sentencia de alimentos, no pueden las deposiciones de los testigos de aquel juyzio sumario hazer prouança en este, no estando ratificados.

Y en caso, que a las prouanças del primero pleito se les deuiesse dar credito, en este no prueuan la filiación natural, porque para la propiedad de ella, tiene el derecho introduzida forma, que notoriamente falta en este caso. La que requeria el derecho civil, es, *quod filius in vnica concubina domi retenta in schemate concubinatus, cum qua pater matrimonium contrahere poterat fuisset habitus*, l. penult. & fin. ff. de concubinis, vbi gloss. & Bart. §. si quis autem in authent. quibus modis natur. efficiantur sui, col. lat. 7. gloss. in cap. per venerabilem, qui fil. sint. leg. l. 2. tit. 14. part. 4. vbi Gregor. gloss. 15. l. 1. tit. 15. vbi Gregor. gloss. 1. l. 5. tit. 19. vbi Gregor. gloss. 3. & 4. eadem part. 4. l. 8. tit. 13. part. 6. glos. 1. y no prouandose la filiación natural con la forma referida, no se juzgava por hijo, Bald. in auth. licet, C. de natural. liber. Rippa, in l. ex facto, §. Si quis regatus, n. 4. ff. ad Trebel. Paleotus, de notis, & expurijs, cap. 11. & 12. Oldraldo, conf. 196. n. 1. & 2. Domin. Couar. in lib. 4. decretal. 2. p. c. 8. §. 4. n. 2. Auendañ. in l. 11. Taur. gloss. 1. n. 1. Matienç. in l. 9. tit. 8. lib. 5. recopil. gloss. 2. n. 2. Dom. Castill. lib. 6. c. 125. n. 1. & 2. Y assi se tenia por casi imposible el prouar la filiación natural, conforme a derecho civil, por los requisitos que requeria por forma en la verificación de ella.

El derecho Canonico solo requiere, *quod filius ex parentibus, qui tempore conceptionis vel natiuitatis matrimonium contrahere poterant, sit natus*, cap. innotuit de electione notat DD. supra relati, & alij communiter, con esta disposicion se conformò mas el derecho de nuestro Reyno; porque la l. 11. de Toro, quæ hodie est 9. tit. 8. lib. 5. recopil. dispone que el hijo se ha tenido por natural, quando a

Num. 2^aNum. 2^a

do a el tiempo de la concepcion, o nacimiento los padres podian casar justamente, y en caso, que no aya tenido el padre a la muger en casa, ni sea sola, es condicion, y forma precisa de esta ley, que el padre lo reconozca por su hijo, ibi: *Con tanto que el padre lo reconozca por su hijo, puesto que no aya tenido la muger de quien lo vud en su casa, ni sea sola. Ca, concurriendo en el hijo las calidades de susodichas, mandamos que sea hijo natural.* Y este reconocimiento formal, y preciso, no ha verificado don Yñigo, y consta delo contrario, porque el Mariscal siempre ha negado ser su hijo.

Num. 29.

Y que sea forma el reconocimiento del padre, para pro-
uar la filiacion natural, y condicion precisa lo persuaden
las palabras de que vfo la ley del Reyno, ibi: *Con tanto, vbi
dictio cum conditionem inducit, l. qui promissit, ff. de con-
dit. indebit. l. huiusmodi stipulatio 20 ff. de verb. oblig. no-
tat ex alijs Barbof. de dictionibus, dict. 75. n. 3. Y la dicio;
tantum, la qual de sui natura conditionem inducit, cum
Domin. Molin. Mier. Castillo, Palao. Rub. Auendaño, Ma-
tienço, Angul. Azeued. Gutierr. Dom. D. Iuan del Castill;
lib. 2. c. 30. n. 1. & limitat, restringit, & excludit, sicut dictio,
tantummodo, l. & non tantum 21 l. Iulianus 23. ff. de pet. ha-
red. l. his solis, ff. de condict. indebitis, l. aduersus, C. si aduer-
sus rem iudicatam, l. his solis, C. de reuocand. donation. §.
item, inst. de vsu, & habitat. Barbof. dict. 40. n. 5. que jun-
to el sentido legal de ambas dicciones, con tanto, de que
vfo la ley, da a entender, que ha de verificarse la condicion
de el reconocimiento, sin que baste por el otro genero de
prouança, para que tenga lugar su disposicion, y se juzgue
el hijo por natural.*

Num. 30.

Y el reconocimiento ha de ser expreso, y por confes-
sion de el padre, porque la palabra, *reconozca*, de la ley de el
Reyno, significa confesion expresa, vt cum alijs notat
Gratianus, tom. 2. c. 287. num. 1. & 27. Y excluyo otro qual-
quier genero de reconocimiento tacito, o verificado por
otros medios, que no fuesse la confesion de el padre, in
illis verbis: *Con tanto*, las quales incluyen solo el caso ex-
presso, y de todo lo demas induzen exclusion, y negacion,
l. qui aliena, §. libertos, ff. de negotijs gest. l. qui sella, §. qui
actum, ff. de seruit. rust. prad. Bart. in l. 1. num. 1. ibi: *Dictio
tantum, & solummodo istae dictiones si quidem opponantur orationi
affirmatiue affirmant illud, quod ponunt, & excludunt, & negant
omne aliud, & ibi Iasson, n. 9. ff. si quis ius dicenti, Abb. in c.*
cum

cum Ecclesia sutrina, nu. 9. de causa possessionis & proprietatis, Felin. in cap. contingit, num. 3. de fide instrum. Surd. decis. 291. n. 19.

Y en terminos que el reconocimiento del padre sea formal y preciso, y deua ser expreso, en caso que el padre no huuielle tenido en su casa la muger en quien huuielle auido el hijo, que pretende probar la filiacion natural, refueluen Palac. Rub. in d. l. 11. Taur. num. 21. Castill. verb. *Lo reconozca*, nu. 11. & 12. Tell. Fern. num. 1. Cerbantes, num. 134. Gomez Arias, nu. 14. Ant. Gom. in l. 9. & seqq. Taur. num. 1. ibi: *Ex quo notabiliter infero in practica, quod si quis habuit concubinam extra domum, ad quam publicè, & notoriè dicitur habuisse accessum, ex qua nati sunt filij, quod si pater non recognoscat eos in filios, non debent iudicari eius filij quo ad successiõnem, niq. alimenta, nec quo ad alia.*

Num. 31

Idem tenet Auend. in præd. l. 11. Taur. glos. 3. n. 1. ibi: *Quando ex publica concubina domi retenta natus non est, non solum requiritur, quod ex parentibus solutis, inter quos matrimoniis contrahi poterat, nascatur, sed simul, quod pater ipsum recognoscat.* Y aũque dice en este numero, que la ley no excluye otros generos de prouança, es en caso que el hijo nacio ex concubina domi retenta, ibi: *Vnde si vel ex concubina domi retenta natus sit,* Ioan. Gutierr. lib. 2. q. 112. n. 1.

Num. 32

En la mesma conformidad entiendo la ley de Toro el señor Presidente Couarr. in lib. 4. decretal. 2. p. c. 8. §. 4. num. 7. ibi *Hinc reg. l. Taur. 11. l. 9. tit. 8. lib. 5. Recopil. in his filijs naturalibus exigit, quod pater eos filios proprios esse agnouerit, quam legem ego intelligo in filijs natis, ex semina domi non cohabitante,* Auend. in suo dictionario, verb. *Hijo natural,* ibi: *Considerat lex, vt filius dicatur naturalis, duobus additis, quod si nascatur ex concubina secreto domi non retenta saltem recognoscatur à parente,* Matien. in l. 9. tit. 8. lib. 5. Recop. gl. 4. num. 1 & 2. ibi: *Cæterum aduertere oportet differentiam non modicam esse, etiam hodie in hoc Regno inter filium natum ex concubina domi retenta, vel ex meretrice, vel alia, que domi non existat: nam qui ex meretrice, vel concubina domi non retenta natus est, non dicitur naturalis, nisi à patre pro tali reputetur, nominetur, & agnoscatur, vt in hac l. statuitur,* Azuenedo in l. 9. tit. 8. lib. 5. Recop. n. 10. in fine, ibi: *Vnum tamẽ habes notare in proposito horum verborum, scilicet, quod tunc est probandum patrem recognouisse filium, vt filium, quoties habuit eam in concubinam non retentam in domo, & vnicam, secus vero alias.*

Num. 33

Y este reconocimiento no està prouado, si no expressa negacion de que don Yñigo sea hijo del Mariscal, como se manifesta de todas sus alegaciones. Y en la pregunta quarta de la prouança que hizieron los acreedores en el pleyto segundo de alimentos el año de 29. que es la pieça 8 se articulò, que don Yñigo no es hijo del Mariscal, ni lo auia reconocido, ni tratado por hijo, y deponen en ella ocho testigos, afirmando, que demas de veinte y quatro y treinta años auian tratado al Mariscal particularmente, y tenido noticia de sus ocupaciones y entretenimientos, y no le auian visto tratar ni alimentar por hijo a D. Yñigo, fino afirmar con juramento, que no es su hijo en las ocasiones que se auia tratado del, y que si fuera su hijo no dexara de reconocerlo, por su mucha verdad, y christiãdad. Y en la prouança que hizo el Mariscal en el primero pleyto contra la filiacion, dize examinado en esta Corte fray Alonso de Christo, Carmelita Descalço, como el Mariscal no lo ha reconocido por su hijo, y quien lo auia alimentado y dado estudio era dñ Antonio Villosa de Toro, frayle de san Iuan, y depone de oydas al dicho don Antonio, y a deudos suyos, que lo auia alimentado como su hijo, y a toda la casa, por cuya causa tenia muy perdida su hazienda, cuyo depolicion por ser de Religioso prueua plenamete, vt ex Casaneo, Butrio, Neuizano, Socin. Gabr. & Mascard. notat Farinac. de testib. q. 63. cap. 1. nu. 5. Zcuall. q. 4. n. 84. in tract. violent.

Num. 35

A que no obsta dezir, que el Mariscal reconociò a dñ Yñigo por su hijo, alimentandolo, y tratandolo, y nombrandolo por hijo, y que el reconocimiento que resulta del hecho es de mas fuerça que el de palabra, vt notant DD. supra à num 31. relati, & latè fundat D. D. Ioan. del Castill. d. c. 125. à num. 5. y que teniendo este reconocimiento en su fauor no le perjudica la negacion que despues haze el Mariscal de la filiacion, aunque sea jurada, fino que ha de ser juzgado por hijo natural, c. per tuas 10. de probat.

Num. 36

Porque se responde, que en el caso que vamos fundand de ser el hijo tenido en muger non domi retenta, requiere la ley del Reyno para que se tenga por natural reconocimiento, y confesion expressa del padre (para euitar los fraudes que podia auer) sin hazer expresion de reconocimiento tacito, y assi no se ha de presumir que este baste: quia

quia lex non dicit l. dissentientis, C. de repudijs, cap. illa ne sede vacante, & est generaliter, & sine distinctione intelligenda, l. de pretio, ff. de publician. in rem actio. l. non distinguemus, ff. de arbitris, sin apartarnos de sus palabras, l. non aliter, ff. de leg. 3. y en este caso todos los DD. referidos supra à num. 31. recognitionem patris expressam probandam esse indubitanter asserunt.

Respondetur etiam, que para que pueda induzirse reconocimiento con la prelucion de nominacion, trato, y alimentos es necessario que se prueue que se hizieron estos actos con fin de reconocer por hijo al que pretende la filiacion, & non simpliciter, sed cum aliqua solemnitate, l. penult. ff. de probat. l. non epistolis, l. non nudis, C. eodem gl. in d. c. per tuas, de probation. verb. *Nominatus, ibi: Benedicit nominatus, & habitus, nam sola nominatio non facit eum filium*, Innocent. in cap. transmissæ qui fil. sint legit. ibi: *Dummodo nominatio fiat cum aliqua solemnitate.*

Y aunque esta solenidad no aya de ser judicial, ha de ser formal y dispositiua ad effectum certiorandæ, seu probandæ filiationis principaliter, & non enuntiativè, seu propter aliud, & euidenter debet probari, Castill. in d. l. 11. Taur. verb. *Lo reconozca por su hijo*, num. 11. D. Couarr. in lib. 4. decretal. 2. p. cap. 8. §. 3. num. 7. quod secundum eum est necessarium, præcipuè in iudicio petitorio, nu. 6. ibi: *Si vero agat quis petitorio iudicio, ex eo quod Sempronij filius sit, non est satis sufficiens probatio tractatus*, Matienço in l. 9. tit. 8. lib. 5. Recopil. glo. 3. n. 4. & 5. vbi Azcuedo, num. 10. ibi: *Alimentando eum in domo, vt filium*, Auend. in d. l. 11. Taur. glof. 3. nu. 1. ibi: *Euidens filiationis probatio*, præcipuè propter verbum dictæ legis 11. Taur. ibi: *Recognosca*, quod arguit vehementem, & indubitatam recognitionem, vt notat Cerbantes, in præd. l. 11. n. 139.

Y no sea verificado por don Yñigo el reconocimiento tacito que pretende per nominationem, & tractatum plenamente, y con esta calidad de que estos actos se hazia por el Mariscal en orden a prouança de la filiacion, y de todos los testigos que se han presentado por la parte contraria (assi en la prouança del primer pleyto, pieça 3. pregunta 2. hasta la 5. que se articulò la filiacion; como en la de reuista, que se articulò en la 2. y 3. y en la que ha hecho en este vltimo pleyto en vista en la 2. pregunta) ninguno dize la calidad referida, la qual precisaméte se deue probar:

Num. 37

Num. 38

ox. muu

Num. 39

uar: porque muchas vezes en casa de Caualleros, hom-
bres poderosos, y titulos, suelen criarse muchos expues-
tos por otros, y los tratan con voluntad pietatis causa co-
mo a hijos, y assi no aprouechar prouar estos actos simpli-
citer, sed cum illa qualitate, quod pater principaliter ad
probendam, & recognoscendam filiationem tanquam in
filios prædicta exercebat, Bart. in l. 1. §. quod Senatuscon-
sulto, num. 3. & 4. ff. de liberis agnoscendis, Baldus, in c.
per tuas, num. 5. de probat. Mascard. de probat. tomo 2.
conclus. 789. num. 18. & 37. & conclus. 790. nu. 29. & 32.
& 34. D. Castillo, lib. 5. cap. 104. à num. 12. y los actos re-
feridos de nominacion de hijo que se han pretendido pro-
uar (aun defectuosos, & sine prædicta qualitate) no estàn
verificados plenamente, porque los testigos que los depo-
nen son singulares, l. iuris iurandi, C. de testib. c. in omni
negotio, extra eodem, y las coniecturas con que se prueua
la filiacion (aunque es de difficil prouança, vt ex l. Lutus
82. ff. de condit. & demonstrat. obseruat ibi glos. & in l.
1. verb. filium esse, C. quor. bonor.) se han de prouar plena
y concluyentemente con testigos contestes, glos. verbo,
vel indicij, in l. fin. C. fam. ercisc. Bald. in cap. per tuas, de
probationib. num. 4. Grato, cons. 62. numer. 9. colum. 2.
Mascard. de probat. lib. 2. conclus. 787. num. 12. & cõclus.
797. n. 7. & conclus. 790. nu. 25. non in genere, sed in spe-
cie, declarando los actos que precisamente conuengan
solo a hijos, l. quidam cum filium 132. ff. de verbor. oblig.
ex qua notant Bart. Bald. & Mascard. ¶ conclus. 789. n. 28.
lib. 2.

Num. 40

Y siendo don Yñigo actor, a quien incumbe la carga de
prouar, l. 2. ff. de probat. l. actor quod asseuerat, l. fin. C.
eodem, mayormente en causa de filiacion, q̄ es quid facti,
& non præsumitur, vt ex l. 1. ff. de probation. l. fin. C. de
alend. liber. alios referēs tenēt Menoch. lib. 6. præsumpt.
53. num. 1. Mascard. de probat. tom. 2. conclus. 786. Ioan.
Garc. de nobilit. glos. 20. num. 4. Mier. 3. p. q. 15. num. 23.
D. Castell. lib. 5. cap. 104. num. 2. fin. que le puedan apro-
uechar en este juyzio las prouanças y sentencias de alime-
tos del primero pleyto para escusarse desta obligacion,
por dezir està en quasi possession de la filiacion, ex l. qui-
dam quasi 5. ff. de probat. porque como se ha fundado
supra num. 20. & 21. no hazen las prouanças y sentencias
del juyzio de alimentos per juyzio en esta causa de pro-
priedad,

222 252
priedad, & tenet in terminis preteribi adu⁹tos, Zenall.
quælt. 4. in tract. viol. num. 51. ibi: *Neque probattones, ne-
que sententia translata in rem indicatam in causa alimentorum,
preiudicat cautæ filiationis*: y es actor don Yñigo, y assi no se
puede valer de quasi possessio, ex dict. l. 2. ff. de probat.
precipue in iudicio petitorio filiationis, in quo eius qua-
si possessio ab onere probandi non releuat, Bald. in l. 1. n.
2. ff. de probat. & in l. non ignorat, num. 3. & 4. C. de ijs
qui accus. non poss. & in cap. per tuas, de probat. num. 4.
vbi Felin. num. 12. Mascard. tom. 2. conclus. 786. num. 3.
& 6. Dom. Castill lib. 5. cap. 104. numer. 4. vsque ad 7. &
postea num. 22. no auiendo cumplido con esta obligaciõ
prouando su filiacion en la forma que el derecho dispone,
deue ser el Mariscal absuelto y dado por libre: quia acto-
re non probante reus absoluitur, l. fin. C. de reuindic. vbi
& alibi notant DD. communiter.

ARTICULO II.

¶ La primera excepcion que obsta a don Yñigo en la
pretension de aumento de alimentos, resulta de la transa-
cion que otorgò con el Mariscal en diez y nueue de Ago-
sto del año passado de 1629. de que se hizo relacion supr.
num. 11 en la qual se transigio la demanda de el segundo
pleyto que intentò en veynte y dos de Agosto de 1628. en
que pretendia el mismo aumento de alimentos, en canti-
dad de mil y quinientos ducados que aora pide por las
nueuas causas que alega desus mayores obligaciones por
edad, e hijos, y gastos de enfermedades, y de mayores ren-
tas, y menos hijos, y cargas en el Mariscal, por ciento y
cincuenta ducados en cada vn año, que confesò era sufi-
ciente cantidad para alimentarse, y se obligò a no pedir
aumento de alimentos al Mariscal, ni sus herederos en
ningun tiempo, y auiendose extinguido con la transacion
el derecho de aumento de alimentos, no se puede boluer
al pleyto, quia ex transactione litis finit exceptio nasci-
tur, l. Aquiliana, l. sequenti, l. qui fidem, ff. de transact. l.
transacta 229. ff. de verb. oblig. l. siue apud acta, l. actione,
l. cum mota, l. fratris, C. de transact. l. terminato 3. C. de
fructibus, & litium expens. c. 1. de litis contest. in 6.

E

Y juz-

Num. 42.

Y juz. por derecho por iniquo y nefando el romper la fee de la transaccion, y suscitar nuevos pleytos sobre la materia que quedò en ella acabada, l. terminato, §. fin. C. de fructib. & lit. expens. ibi: *Post absolutum enim, dimissumque iudicium nefas est litem alteram consurgere ex litis primæ materia:* y el Principe se quitò la facultad de poder oyr a alguno contra la transaccion, l. causas, C. de transact. ibi: *Causas, vel lites transactionibus legitimis finitas imperiali rescriptore suscitari non oportet.* Y assi està legitimamente opuesta esta excepcion en fuerça de peremptoria, l. peremptorias, C. sententiam rescindi non posse.

Num. 43.

A que no obsta dezir, que auindose opuesto esta excepcion en fuerça de dilatoria por autos de vista y reuista (que se refirieron supr. num. 13.) se mandò que el Mariscal respondiesse a la demanda de don Yñigo, y que assi està vencida esta excepcion, l. 1. & 2. C. de ordin. cognition. l. quod in diem, §. si rationem, ff. de compensationib. vbi Bart. & Castrensi. idem Bart. in l. fundum, nu. 1. ff. de exceptionib.

Num. 44.

Porque se responde, que aunque esta excepcion se puede oponer en fuerça de dilatoria, dict. cap. 1. de litis contest. in 6. l. fratris, C. de transaction. l. postquam liti, C. de pactis, l. 7. tit. 16. part. 3. l. 5. tit. 10. eadem part. no impide el ingreso del pleyto, y se deue referuar para definitiva, y esto es lo que declaran los autos en que se manda responder, l. nam & postea, in princip. ff. de iur. iuran. vbi gl. verbo, *exceptioni*, l. 10. tit. 3. part. 3. cum Bart. Angel. Fulgos. Paul. Alexand. & Ias. ita tenet Dom. Molin. lib. 4. cap. 9. à num. 40. & num. 42. ibi: *Sicque communis stilus in Regis Conuentibus inualuit, ut indistinctè proposita exceptione liti ingressum impediende in vim dilatorie, & petita super illa pronuntiatione fiat prouiso, aut pars illam proponens litem contestetur seruata exceptione in illud tempus, quo negotium principale definitive decidendum est, ex dict. l. partitarum: quod præcipuè procedit in nostro Regno propter dispositionem, l. 1. tit. 5. lib. 4. Recop. ex qua sola exceptio declinatoria impedit liti ingressum, ut ibi notat Azeued. num. 33. 34. & 46.*

Num. 45.

Y aunque expressamente no se aya referuado para definitiva, si no se aya reprouado, o puesta por dilatoria, se puede oponer en fuerça de perentoria, sin que obren cosa juzgada los autos que no la admitieron in vim dilatorie,

rie, Bart. in l. extrauaganti ad reprimendum, verb. *summa*.
rie, num. 25. Innocent. in cap. super literis, num. 11. de res-
criptis, Archidiaconus in cap. 1. de litis contestat in 6. num. 3.
ubi Ioannes Andr. num. 3. Franchus, num. 13. Ancharra.
conf. 372. num. 3. Mastrill. decil. 148. nu. 36. Paz, in prax.
tom. 1. part. 1. 7. tempore, num. 7. cum alijs addentes ad
Molinam, dict. lib. 4. cap. 9. à num. 40. vsque ad 43. vers.
In qua materia, Menoch. cum Felin. las. & Decii. conf. 24.
num. 29. & 30.

Menos obsta la segunda replica con que se pretende
elidir la excepcion de transacion, diziendo que es sobre
alimentos futuros, in quibus sine autoritate iudicis trá-
figere non licet, l. cum hi 8. ff. de transact. l. de alimentis
8. C. eodem, aunque sea con juramento, vt ex alijs notat
D. Moli. lib. 2. c. 15. n. 77.

Num. 46.

Porque se responde, que la prohibicion de transfigir so-
bre alimentos solo comprehende los que se deuen ex tes-
tamento, dict. l. cum hi 8. ff. de transact. vers. *Hæc oratio*,
ibi: *Hæc oratio pertinet ad alimenta, quæ testamento, vel codicil-
lis fuerunt relicta*: porque concurre fauor de vltima volun-
tad, y de alimentos, y no se estiende a los que por ley, cõ-
trato, aut iure naturæ debentur, dict. l. cum hi, vers. *Planè*,
ibi: *Planè de alimentis, quæ non mortis causa data sunt, licebit,*
& sine Pratore authore transfigere, vbi glos. verb. *alimento-*
rum, ibi: *Et hoc si in vltima voluntate sint relicta, aliàs indis-*
tincte potest transfigi. Bart. in tract. de aliment. num. 33 & in
dict. l. cum hi, num. 5. & 6. ibi: *Certè fauor est alimentorum, &*
vltimæ voluntatis, vbi etiam Alber. & Bald. numer. 4. ibi:
Quid ergò de alimentis debitis iure sanguinis, vt l. ius alimentorū,
ubi pup. educ. deb. an poterit transfigi in Consulto Pratore. Et ibi:
Et videtur quod sic, quia inter viuos debentur etiam à patre vi-
uente, & per hoc infra de dol. except. l. fin. nam oratio imperantis
est stricti iuris, & continet præuilegium mixta ratione alimento-
rum, & vltimæ voluntatis: & ibi etiam Castrensis. nu. 6. Fulg.
& las. Salicet. in l. de alimentis, C. de transact. num. 2. vbi
Corneus, num. 1. las. num. 1. Curcio iun. num. 8. Decius,
num. 12. Cagnol. in l. iura sanguinis, num. 4. ff. de reg. iur.
Lara, in dict. l. si quis à liberis, §. parens, numer. 76. de lib.
agnoscend. Surd. dict. tit. 8. præuileg. 56. num. 86. de ali-
ment. ibi: *Addo, quod ex alio non est generalis, quia de alimen-*
tis quæ debentur ex sanguinis affectione, vel etiam naturali ratio-
ne, vt quæ à parentibus debentur à fratribus, vel à personis per

Num. 47.

Num. 48.

nos supra enumeratis liceat transigere sine Praetore: nam ea acquiruntur sine facto alimentarij, & deferuntur à lege, non autem provisione hominis.

Y estamos en caso que los alimentos sobre que se transigio no se pedian ex testamento, sed obligatione civili instintu naturæ, segun la distincion que para interpretacion de la l. 11. Taur. in ea tradit Tello Hern. num. 3. & 4. Menchac. de success. creat. lib. 1. part. 1. §. 20. num. 31. Parlad. differ. 3. num. 4. Y esta obligacion, siue ex iure civili, vt prædicti Authores fatentur, siue ex iure naturæ, secundum textum, in cap. ius naturale, 1. distinct. & alios quos refert Zcuall. quæst. 757. num. 21. estaua ya nouada por la sentencia del año de 617. que auia mandado dar alimentos: quia sententia obligationem præcedentem nouat, l. 1. & 2. C. si plur. vna sent. condemn. vbi notat Paul. y assi se transigio sobre el derecho della, de que pedia aumento don Yñigo, y baxa el Mariscal, y estando en caso de no ser alimentos ex testamento, la transacion fue permitida y valida.

Num. 49.

Lo segundo se responde, que la prohibicion de transigir los alimentos procede en terminos, que por la transacion se renuncian los futuros, recibiendo alguna cantidad de presente por ello, dict. l. cum hi, §. eam transactionem, ff. de transact. ibi: *Eam transactionem oratio improbat, quæ id circo fit, vt quis representatam pecuniam consumat.* Y en terminos, que no se renuncien los alimentos futuros, si no se transige sobre ellos, señalando cantidad que se ha de ir cobrando para los alimentos de todos los años en utilidad del alimentado, es valida la transacion, dict. l. cum hi, §. eam transactionem, vers. Quid ergo, & §. sicui, ff. de transaction vbi Bart. num. 2. & in tract. de alimentis, nu. 37. Bald. dict. §. eam transactionem, in princip. Paul. de Castr. in dict. l. cum hi, num. 11. Alciat. cons. 267. num. 3. in fin. Surd. de aliment. dict. tit. 8. præuileg. 56. num. 6. ibi: *Secundo principaliter limitatur conclusio principalis, quando transactio facta fuisse utiliter, & incommodum alimentarij, vt quia fecisset suam conditionem meliorem: quia eo casu valet in consulto Praetore, vt est textus in dict. l. cum hi, §. eam transactionem, ff. de transact. & ibi notant omnes.* Gracian. tom. 3. cap. 435. à num. 43. vbi tenet quod sufficit, quod non sit damnosus, vt valeat. Menoch. de arbit. lib. 2. casu 170. n. 31. Cácer. lib. 1. c. 16. n. 7.

Num. 50.

Y que fuese util a don Yñigo la transacion en que se
le

le señalaron 150. ducados de alimentos en cada vn año por los tercios del, no es dudable, porque en el segundo pleyto de aumento de alimentos sobre que se otorgò la transaccion, se auia pedido por el Mariscal se minorassen los alimentos que por la sentencia de reuista del año de 17. se auian mandado dar, y que se boluiesse lo en virtud della cobrado, y lo mismo pidierò los acreedores que fallieron al pleyto, como se refirio supra num. 9. y para este fin se alegauan justas causas de mayores obligaciones, y perdida de hazienda, y baxa de las rêtas, y la capitulaciõ hecha con los acreedores mandada guardar por sentencias de vista y reuista en esta Corte, para que no se pudiesen aumentar alimentos de los bienes del Mariscal, y cedula del Consejo en que se mandaua lo mismo; y otra en q se mandò informar, para q se remitiesse el pleyto al Consejo, y en duda de boluer don Yñigo los alimètos cobrados, y que no se le diesse algunos por tan justas causas, señalarle en cada vn año 150. ducados, y apartarse del pleyto, no se puede negar la vtilidad que le resultò, l. minoribus 6 ff. de minorib. ibi: *Sed etiam cum intersit ipsorum litibus, & sumptibus non vexari*, Gratian. cap. 861. numer. 2. tom. 5. ibi: *Etiam quod simus in priuilegiatis*. Y fièdo en aquel estado la transaccion vtil y valida, no se puede anular, ni rescindir, aunque la causa viniesse a estado en que no resultalle vtilidad de la transaccion, l. si voluntate, C. de rescinden. vendit. cap. ad aures, vbi glos. fin. de rebus Ecclesiæ non alienand c. cum dilecti, de empt. & venditione, in terminis Surd. d. tit. 8. præuileg. 56. à num. 77.

Tertio respondetur, que esta transacciõ està jurada, como se manifesta en las palabras que se refirierò sup. n. 11. y en este caso es verdadera resolucion que se deue guardar, Bart. in l. si quis pro eo 57 ff. de fideiussor. nu. 17. ibi: *Exemplum in l. cum bi, supra de transact. vbi prohibetur pactum, per quod quis renunciet successioni futurae, l. pactum, C. de pact. l. pactum, C. de collation. & istis casibus putò, quod cõfirmaretur iuramento de iure canonico, cap. quamuis extra de pactis, lib. 6. Iason ind. l. de alimentis, n. 3. & 4. C. de transact. vbi Decius, num. 12. Alciat. num. 6. & in c. cum contingat. de iur. iuran. Dom. Couarru. de pactis, in 6. 2. p. 6. n. 4. ibi: *Præstito tamen iuramento valida efficitur*, y refiere otros muchos en comprouacion desta resolucion, quam etiam defendit Surd. de aliment. tit. 8. præuilegio 56. à num. 42. ibi: *Limitatur**

Num. 51

11
tatur non procedere quando transactio fieret cū iuramento per mul-
tas rationes, y la comprueua hasta el num. 49. y despues en
el num. 50. propone algunos autores que han defendido
la opinion contraria, que reprueua, y sigue la primera,
n. 59. ibi: *Ego primam opinionem existimo veritorem, ut que tu-
tiora habet fundamenta*, Ioan Orotius, in d. l. cum hi, in prin-
cip. Menchac. de successiōum creat. §. 29 nu 9. Rojas, in
epitome succes. c. 21. n. 42. Padill. in d. l. de alimēt. C. de
trāfact n. 5. Cácer. lib. 1. c. 16. n. 5. Gutier. de iur. cōfir. 3. p.
c. 3 n. 4. vers. *His tamen non obstantibus*, ibi: *Contraria senten-
tia in articulo principali est tenenda, imò quod transactio super ali-
mentis futuris, valeat cum iuramento*, y conuerda a Bart. in d.
l. cum hi, ff. de transact. n. 6. y en la l. si quis pro eo, ff. de fi-
deiussor (donde le auemos citado) que la primera opiniō
que tuuo in d. l. cum hi, proceda iure ciuili, y la segunda,
en que tiene que valga la transaccion jurada, in d. l. si quis
pro eo iure canonico, que se deue guardar en materia de
juramento.

Num. 52

Quia ubicumque iuramentum seruari potest sine inte-
ritu salutis æternæ, inuiolabiliter est custodiendum, cap.
licet mulieres, de iur. iurand. in 6. cap. quamuis pactum,
de pactis, eodem lib. authentica sacramenta puber. C. si
aduersus venditionem, vbi notant DD. quos refert Surd.
de alimentis, d. tit. 8. præuileg. 56. à num. 42. y esta excep-
cion que nace del juramento es anulatiua iuris, & actio-
nis, & audientiam impedit præcipuè relaxatione non pe-
tita, & per processum ad vltiora reiecta non censetur,
Felin. in cap. suborta, de re iud num. 9. Ias. conf. 100. in fi-
ne, & 105. num. 5. lib. 1. Menoch. conf. 24. num. 28. & 29.
Marquesan. p. 2. c. 4. nu. 24. de commissionibus, Ceuall.
q. 434. n. 8. Rojas, in epitome succes. cap. 21. n. 43. & 44.
Ioan. Gutier. d. c. 3. n. 8. in fin.

Num. 53

Y aunque Specul. tit. qui fil. sint legit. nu. 12. Bald. in l.
pactum quod dotale, num. 25. Crauet. conf. 189. num. 3.
p. 1. Felin. in c. si diligenti, n. 5. de foro competenti, Greg.
gl. 10. in l. 8. tit. 13. part. 6. Dom. Molin. d. lib. 2. cap. 15.
num. 77. Lara in l. si quis à liberis, §. parens, numer. 81. ff.
de liber. agnoscend. Gratian c. 968. n. 29. tom. 5. Giurba,
decis. 5. n. 35. Ceuall. q. 780. num. 105. & 106. resueluen, q
no se deue guardar el juramento en materia de alimētos,
hablan en terminos que se renūciaron los futuros, y vino
a estrema necesidad el alimentado, Bald. d. num. 25. ibi:

Sicut

*Sicut quis non tenetur obseruare iuramentum, per quod incidit in periculum mortis, ita nec tenetur obseruare iuramentum, per quod incidit in oprobrium, & ex terminium famis: y en estos terminos van hablando los autores referidos, vt ex ipsis videri potest, & notant D. Couarr. d. §. 6. num. 4. versic. & nihilominus, Surd. d. prauileg. §. 6. n. 60. Gutierr. d. c. 3. nu. 6. en los quales no estamos, porque no renunciò don Yñigo los alimentos futuros, si no se rascaron en utilidad suya, vt sup. n. 49. & 50. fundatum extat, dandole cantidad competente, con la qual se ha alimentado hasta aora, y assi se deue presumir suficiente, ex ijs, que notat Surd. dict. tit. 8. prauileg. §. 6. num. 75. ibi: *Præcipue longi, vel longissimi temporis cursu, & ibi: Quia non est verisimile quod actus fuisset tãdiu tolleratus*, y no està en extrema necesidad, ni pide alimentos para remedialla, sino aumento de los que tiene para ostentacion conforme su calidad, para tener criados y cauallos, como se manifesta de su demanda, ibi: *Mil y quinientos ducados, para que se pueda alimentar conforme a su calidad y familia*; y de las demas alegaciones presentadas, con que estamos en los terminos que la transaccion es valida, y el juramento la confirma, y se deue obseruar.*

Y en caso que no lo fuesse, se auia de anular o rescindir primero que se pudiesse boluer a introducir el derecho en ella extinguido, quia nisi in iudicio rescindentis transactionis obstaculum remouetur, ad rescissorium deueniri non potest, ius enim concursus vtriusque non admittit, l. in honorarijs, vers. *Sed cum rescissa*, ff. de action. & obligat. l. nec non, §. vlt. ff. ex quib. caus. maior, l. ait Prætor, §. item ei, eod. tit. l. qui proprio, §. item quæritur, ff. de procurat. l. gemma, ff. ad exhibendum, §. rursus, Instit. de action. gl. verb. *restitutionis*, in l. ab hostibus, §. sed quod simpliciter, ff. ex quib. caus. maior. vbi Bart. nu. 9. Bald. in l. qui proprio, n. 2. ff. de procuratoribus, gl. verb. *duabus vncijs*, in l. 1. C. de inoffic. donat. vbi Bald. n. 11. Paul. num. 8. Panor. mit. in cap. tum ex literis, n. 19. de in integr. restitut. Guido Pap. decis. 143. nu. 1. porque la absolutoria lata in transactione parit exceptionem rei iudicatæ in alimentis, & quoties absolutoria in vno, rei iudicatæ exceptionem in alio operatur, concursus non admittitur, l. fundum, l. fundi, ff. de exceptionib. y aunque estuieramos a la resolucion contraria, de q̃ se pudieran cumular ambos juyzios, la qual por euitar circuytos, ex c. constitutus, de in integr. restit.

Num. 54

restitu. y porque se deue juzgar atenta la verdad, ex l. 10. tit. 17. lib. 4. Recopil. tenet D. Paz de tenut. c. 41. à nu. 4. no puede aprouechar en este caso, porq̃ no se ha propuesto remedio alguno para rescindir la transacciõ, ni alegado causas de nulidad, ni rescision, y solo se pide en la demãda aumento de alimentos; y no auiedo pedimiento, ni proposicion de razones de hecho de que se pueda induzir, no se puede determinar sobre la nulidad de la transaccion, quia sententia debet esse conformis libello, l. vt fundus, ff. commu. diuidun. y no pronunciarse vltra petita, cap. licet heli, & ibi DD. de simonia, & ex l. 11. tit. 1 lib. 3. ordinam. tenet in ea Didac. Perez, verb. *Que en la demanda, ibi: Requiritur petitio qualis qualis, cū Puteo, Marant. & alijs, Auẽd. respons. 1. num. 21. Gutierr. lib. 1. pract. q. 101. n. 1. y el pedimiento para rescindir la se auia de hazer en otro jnyzio, y no en el que se transigio, vt ex l. postquam liti, C. de pactis, l. cum quaeritur, §. si venditor, ff. de edilit. edict. Afflictis, decis. 220. n. 19. Mohedan. tit. de trans. decis. 3. tenet & ita iudicatum affirmat Fontanell. de pact. nupt. tom. 1. claus. 4. gl. 9. p. 5 n. 218.*

Num. 55

La segunda excepcion que obsta a dō Yñigo en su pretension de alimentos es de cosa juzgada, que obrã las sentencias de vista y reuista, que se pronunciaron el año de 617. de que se hizo relacion supra n. 6. donde auiedo pedido en la segunda demanda del primero pleyto, de qua supra, num. 4. mil y quinientos ducados de alimentos en cada vn año, por ser muchas sus obligaciones, y estar casado, y tener el Mariscal mas de quinze mil ducados de renta, y muchos bienes libres, su Estado desempeñado, y fuera de administracion, se le mandaron dar por la sentẽcia de reuista sesenta mil maravedis, y della resulta precisa y euidente excepcion de cosa juzgada en la pretension que agora se deduze de aumento de alimentos, quia sententia alimentorum est diffinitiuã, l. si quis à liberis, §. si quis ex ijs, ibi: *Sententia satisfacere, vbi glos. verb. Sententia, ibi: Dic quod est diffinitiuã, quæ finem controuersia alimentorum imponit, ff. de liber. agnoscend. Bart. in tract. de alim. nu. 47.* y conuienen a esta sententia las tres identidades de la l. cū quaeritur, cum duabus sequentibus, ff. de except. rei iudic. videlicet, idem ius, eadem causa petendi, y las mismas personas, y asì procede sine dubio la excepcion, d. l. cū quaeritur, cum duabus sequentibus, l. Iulianus, ibi: *Exceptionẽ rei indicatæ ob stare quoties eadem quæstio inter easdem renouatur, l. sin-*

13
singulis, l. si quis cum totum, §. i. vers. *Et quidem*, ff. de exception. rei iud. Bart. in l. qui Rome, §. duo fratres, ff. de verbor. obligation. in princip. Bald. in l. ingenuum, de sta tu homin. Surd. conf. 312. n. 9. Hyppolit. Rimi. conf. 413. num. 8.

Y esta excepcion est litis finitæ, y no se puede boluer a tratar de lo determinado, porque no tendrian fin los pleytos, l. 1. ff. de re iud. ibi: *Res indicata dicitur, quæ finem controuersiarum pronuntiatione iudicis accepit*: ibi glos. in princip. l. 2. tit. 22. part. 3. Osuald. Yliger. ad Donell. lib. 22. c. 8. in notis, column. 5. in medio, Marant. de ordin. iudicior. 4. part. tit. de exception. numer. 12. y se puede oponer en fuerza de perentoria, como se ha opuesto, l. peremptorias, C. sententi. rescind. non poss. Marant. dict. 4. part. tit. de exceptionib. num. 12. ibi: *Istæ autem exceptiones litis finitæ habent duplicem opponendi modum: quia sunt declinatoriæ, & peremptoriæ: faciunt ea quæ tradita sunt sup. numer. 44. & 45. y se juzga por delito introducion de nueuo pleyto sobre lo juzgado, l. terminato, C. de fructibus & litis expens. Cuiac. ad titulum de except. rei iud. num. 2. Petrus Greg. lib. 50. sintagmat. iur. cap. 1. num. 35. alia adducit nouiter Otero, de pascuis, c. 22. n. 11.*

Y no libra a la parte contraria desta excepcion dezir que es sentencia de alimentos, la qual se entiende, rebus sic stantibus, y que auiendo nueuas causas, y aumento de rentas en el que alimenta, y de cargas en el alimentado, no obra cosa juzgada, y se pueden aumentar los alimentos, Alberto Bruno, in tract. de augment. conclus. 12. n. 5. Gozadino, conf. 95. num. 4. Florian. de Sancto Petro, in l. sed & si quis, §. mancipium, ff. de usufruc. Marquesan. de commiss. 1. part. cap. 18. à num. 48. Palac. Rub. in rub. de donat. inter notabil. 3. §. 23. num. 7. Surd. de aliment. tit. 5. quæst. 7. num. 58. cum Gratian. & alijs, Salged. 4. part. cap. 7. num. 97 Farinac. decis. 431. tom. 1. quia sententia non facit ius in ijs quæ tempore mutantur, l. si ab arbitrio 10 ff. qui satisd. cogantur, l. si mater 11. §. eandem, l. si in meam 17. l. seq. l. si is qui, ff. de except. rei iud. cap. tum ex literis, de integ. ressit. vbi Abb. num. 4. Mier. 4. part. quæst. 1. limi. 1. à n. 74. vbi text. in l. Diui fratres, ff. de iur. patronat. & alia iura adducit Tiraq. cessant. caus. part. 1. n. 232. cum alijs Salgad. 4. p. c. 7. n. 95. faciunt tradita per D. Castill. lib. 4. c. 59. n. 18. & 19.

Núm. 56.

Núm. 57.

Porq̃ no ay nuevas causas verificadas ni alegadas q̃ pue-
dan obligar al aumento de alimentos, y no es nueva cau-
sa poner el pleyto en diuerso estado con mayores prouā-
ças de las que tenia el primero, si no son necessarias cau-
sas graues, y de consideracion no alegadas, o nacidas de
nuevo, l. etiam, §. ex causa, ff. de minorib. l. ab arbitrio 10.
ff. qui satisficere cogant. ibi: *Insignis, vel magna inopia, vbi*
glos. etiā in l. 2. C. si saepius, in integ. rest. postul. verb. no-
vis, ibi: Sed allegat. e non fuerant sine quæ postea emerferunt, vbi
Salicet. l. 6. tit. 19. part. 6. vbi Gregor. glos. 12. ibi: Non
igitur sufficerent probationes nouæ, sed causæ nouæ debent adesse,
sine quæ allegat. e non fuerunt, vel de nouo emerferunt. Et ibi:
Quando de nouo ex noua causa sint tales exceptiones ortæ. Ele-
ganter Bald. in cap. fraternitat. numer. 6 de testib. Rebuf.
tom. 2. ad const. Gall. art. 3. glos. 4. à n. 1. Sfortia Odd. de
in integ. rest. part. 1. quæst. 16. art. 6. & 7. pag. 406. Mier.
4. part. quæst. 1. lim. 1. num. 61. Y no ay en el pleyto nue-
uas causas alegadas, ni nacidas de nuevo, si no las mismas
que en la segunda demanda, y alegaciones del pleyto pri-
mero, en el qual pidio don Yñigo mil y quinientos duc-
dos de alimentos, porque estaua casado, y con mucha ne-
cessidad, y obligaciones que auia de sustentar conforme a
su calidad y estado, y tenia el Mariscal mas de quinze mil
ducados de renta que gozaua, por estar su estado fuera de
administracion, y pagados los acreedores, como se hizo
relacion supr. num. 4. & 5. Y estas son las mismas causas
que para justificar el aumento de alimētos alega don Yñi-
go, y asì no se puede escusar de la excepcion de cosa juz-
gada de las sentencias.

El principal fundamento a que atienden los Doctores
referidos en el num. 57. para que los alimentos se puedan
aumentar sin embargo de la sentencia, y tassa del Iuez, es
al aumento de las rentas del que alimenta, l. si ab arbitrio
10. ff. qui satisficere cogant. ibi: *Quod si medio tempore calami-*
tas fideiussoribus insignis, vel magna inopia acciderit causa cog-
nita ex integro satisfidandum erit, vbi glos. verb. insignis, id est,
magna, vbi Bart. num. 1. l. si quis à liberis, §. de alimentis,
ff. de liber. cognosc. ibi: Vt proinde possit alimenta moderari:
quæ tandiu præstabuntur, quandiu liberto supersit, patrono desit:
Tufch. tom. 3. liter. E. conclus. 382. num. 9. Mart. de iu-
risdic. 2. part. cap. 43. num. 77. Salgado, de Reg. proct. 4.
part. cap. 7. num. 89. ibi: Exceptioque variatur secundum au-
gmen-

gumentum, & diminutionem bonorum. Et num 97. ibi: Et quod alimenta crescant, & decrescant crescente, vel decrescante patrimonio alimentati, vel alimentatis. Y este fundamento falta notoriamente a la parte contraria, porque la misma necesidad y defeto de hazienda en su persona, y la misma renta y cantidad de bienes libres en la del Mariscal que alegò en el pleyto del año de 617. quando salio la sentencia de reuista, propone en este, y faltandole el fundamento y razon de la resolucion, no se puede aprouechar della, l. 4 in fin. ff. de actionib. empt. l. in omni, vbi Bart. ff. de adop. l. quod dictum, ff. de pact.

Y la escritura de diuision de bienes, y assignacion de alimentos, otorgada entre el Mariscal, su muger, e hijos, por Agosto de 16, 6. no prueua aumento de bienes, si no haze demostracion de las muchas cargas, y obligaciones que el Mariscal, y sus bienes tienen, y alimentos que de ellos se deuen, pues a sus hijos legitimos solo se assignan quinientos ducados de alimentos en cada vn año, deuiendoseles dar conforme a su calidad y estado, de que se conocerà tambien que es cantidad competente la que se dà a don Yñigo por la transacion, por ser poco mas lo que se dà a los legitimos, en quienes concurren mayores razones, y menos prueua aumento de hazienda la relacion jurada que se ha presentado de cantidades que el Mariscal ha pagado a sus acreedores, si no evidencia las muchas obligaciones del estado, porque auiendo pagado tanta cantidad, està empenado, y paga el Mariscal cinco mil ducados todos los años a los acreedores, cuyos credits son de censos, y los reditos que se deuen muchos, a cuya cuenta son las pagas: y así queda siempre el estado en empeño, y notorios son en la Sala los pleytos que sobre cobrar siguen actualmente los acreedores, y en este pleyto no ay prouança de mayor aumento de renta: y aunque en la pregunta de el pleyto segundo, peça 6. se articulò por don Yñigo, no la dize testigo alguno.

Y de bienes libres no ay aumento, porque el Mariscal prueua en la segunda pregunta de la prouança de vista, que aun no valen ocho mil ducados, y dellos deue a su Magestad dos mil y dozientos, y tienen otras cargas, y no solo se auia de auer verificado por don Yñigo para poder obtener en su pretension aumento de bienes, si no la renta y reditos dellos, de los quales se deuen pagar los alimentos,

Num. 60.

Num. 61.

tos, y no de la propiedad, l. qui bonis, ff. de cession. bon. l. ius alimentor. ff. vbi pupil. educ. deb. l. Imperator, ff. ad Trebel. Bart. cum text. in l. penult. in princ. ff. de alim. & ciuil. legat. l. 20. tit. 16. part. 6. Lara, in l. si quis à liberis, § sed si filius, ff. de liber. agnosc. Surd. de aliment. tit. 4. quæst. 9. Mier. 4. part. quæst. 28. num. 7. Rota, diuers. p. 2. decis. 48. num. 11. Gratian. cap. 131. num. 13. tom. 1. Zouall. quæst. 780. nu. 109. Cancer. lib. 1. cap. 16. de aliment. num. 19. y los bienes libres, y de la dote dada al Mariscal son muebles, y del seruicio de casa, que no se tiene dellos renta alguna, por lo qual no basta la prouança general de aumento de bienes quando la huuiera, sino es necessaria la declaracion de sus frutos y reditos de que se deuen los alimentos.

Num. 62

Y a la pretension del Mariscal conuiene ajustadamente la resolucion de los autores referidos en el num. 57. para que no se deua dar alimentos a don Yñigo, o minorarse los que tiene, sin embargo de las sentencias del año de diez y siete, y escritura de transacion, respeto de las mayores obligaciones, y nuevas cargas con que se halla, por tener cinco hijos, todos de edad para tomar estado, y las dos hembras, que por no tener cantidad competente para sus dotes, conforme a su calidad y estado, no se han casado, y dos hijos que estan estudiando en Salamanca, donde el vno ha sido Rector, con los quales era menor, o ninguno el gasto de el año de diez y siete, quando se pronunciaron las sentencias, y de presente son necessarios excessiuos gastos, porque estos se aumentan con la edad de los hijos, l. ius alimentorum, § sed si non constat, in fin. ff. vbi pupil. edu. debeat, ibi: *Et ætatis eorum qui instituuntur, l. cum vnus, §. fin. ibi: Atque pro incrementis ætatis eam exhibendam esse respondit, vbi glos. verb. ætatis, ibi: Nota quanto plus crescit puella, tanto plus in eam impendendum est, ff. de aliment. & cib. legat. Menoch. de arbitrar. lib. 2. centur. 2. casu 169. num. 4. Gozadin conf. 95. num. 4. Y demas deste aumento de obligaciones paga el Mariscal alimentos a dos hermanas, a doña Ana de Mendoza quatrocientos ducados en cada vn año, en virtud de executoria del Consejo que està presentada, y a doña Guiomar Barba trezientos ducados, a sus acreedores cinco mil ducados, en virtud de la transacion con ellos otorgada, y paga otras muchas cargas y obligaciones en excessiuas cantidades que se prueuan*

uan, desde la doze, hasta la catorze preguntas de la prouança de vista, y tiene necesidad de leys mil ducados, y mas para el sustento preciso y moderado de su casa y familia, y por no poderse sustentar conforme a su calidad y estado, està retirado en su villa de Benamegi, sin asistir en Madrid y Granada, donde haze falta a pleytos muy graues, y sus bienes estan muy deteriorados, y algunos perdidos, por no poderlos reparar, y todos son de muchos reparos, en que se consume la renta, como deponen testigos en la sexta pregunta de la prouança de vista, y de las casas que comprò en esta ciudad paga quatrocientos y cincuenta ducados en cada vn año a Rolando Leuanto, con los quales, y los reparos no son de aprouechamiento alguno, y todas sus rentas estan deterioradas, y con muchas cargas, y valen mucho menos que han valido, y valian el dicho año de 17. como està prouado en la prouança que en el segundo pleyto se hizo por el Mariscal, que es pieç. 7. y la que se hizo por los acreedores, pregunt. 5. y 7. pieç. 2. y en la que se ha hecho en este pleyto en vista, se prueua lo mismo con treynta testigos, desde la 2. hasta la 5. pregunta.

De que resulta, que en caso que el Mariscal no tuuiesse en su fauor las excepciones fundadas para no deuer aumento de alimentos, atendiendo a sus muchas cargas, y obligaciones, y falta de su casa y familia, no se le deue mã dar que pague alimentos algunos, pues no tiene para si lo necessario conforme su calidad y estado, l. non quemadmodũ, in fin. ff. de liber. agnos. y no se le puedẽ coartar ni limitar los gastos y alimẽtos de su persona y casa, ni obligarle a passar necesidad, y que falte a sus obligaciones, porque se sustente con ostentacion dõ Yñigo, ex doctrina Bald. in l. 1. §. officio, in fin. ff. de tutel. & rationib. distrahen Lara, in l. si quis à liberis, §. sed si filius, nu. 134. ff. de liber. agnoscend. porque solo deue dar alimentos de lo que le sobrare de los suyos, y gastos de su casa, idẽ Bald. in d. l. 1. §. officio, num. 4. ibi: *Nisi habeat largas facultates ad factum vtriusque*, Surd. de aliment. tit. 7. q. 8. nu. 14. ibi: *Ex prædictis inferitur, quod eatenus tenebitur pater filium alere, quatenus sibi superst deductis proprijs alimentis*. Mayormente teniendo don Yñigo competentes alimentos con los que estan assignados en la transaccion, y con los bienes de las dotes que le handado en dos matrimonios, de lo qual se

Num. 63?



ha sustentado, y es argumento cierto que se puede susten-
tar adelante, como lo ha hecho: *validum siquidem est ar-
gumentum ab experientia*, Barbof. in locis communib.
loco 45. num. 1. y teniendo alimentos competentes cessa
la obligacion del que la tiene a darlos, l. si quis à liberis,
§. sed si filius, ibi: *Sed si filius possit se exhibere stimare indices
debent, nec non debeant ei alimenta decernere*, vbi notat glos.
Alber. & Bart. Lara, à num. 1. Surd. tit. 7. q. 7. à numer. 1.
& q. 9. per totam.

Num. 64

Con que parece está fundada la justicia del Mariscal,
para que deua ser absuelto en todo de la demanda que se
le ha puesto, vt speratur. Salua V.D.C.

*El Licenciado Baltasar
de Villanueva*

Christn. Stan. en Reu. Le
 Confirma la s.^a de Vista en filiación
 y alimenter y se acordaron a
 trecientos ducados gr.^a die'is. Maji 1637.