

IESVS, MARIA, IOSEPH.

P O R

CELIDON^{IO} GIRABANCAS,
Y OTROS COMISSARIOS, Y PORCIO-
nistas del Tren de la Artilleria de la Campa-
ña, è Imbernada del año 1710.

C O N T R A

ANTONIO BELVITGES.

EN LA SALA DEL NOB. SEÑOR DON
Manuel de Toledo.

Actuario Ioachin Ros.

Duda I.

SI DE LAS CANTIDADES LIQVIDADAS
à favor de Celidonio Girabancas, y otros littis
confortes, y contra Antonio Belvitges, y Ioseph
Lleris con la Real Provision de 7. de Febrero
1721. y Sentencia Real Provisional confirmatoria
de 17. de Deziembre 1723. &c. consisten en los
jornales de las Azemilas de carga, Carros, Gale-
ras, y Carromatos, y salarios de los Comissarios,
que sirvieron en la Campaña de 1710. se debe li-
quidar interes, y desde que dia, ò dias, en vista
de que en la Real Sentencia proferida en este pley-
to, confirmada en Causa de Suplicacion se hallan
dichos

A

p. 6.

dichos Belvitges y Lleris condenados en pagar tambien los interesses?

R E S P U E S T A .



PARA librarle Antonio Belvitges de la paga de los interesses , no obstante aver sido condenado à la solucion de ellos con dos conformes Reales Sentencias definitivas , pretende ser notorio anatocismo , esto es , conjuncion de vsuras con vsuras , Fontan. *decis.* 205. num. 7. el qual es prohibido; *L. Nullo modo, Cod. de vsur. Tranchedin. consult. 1. num. 32. cum seqq.* Fontan. *ubi proximè.* Anfal. de Anfal. *de comerci. & mercat. disc.* 67. num. 30. Rota, *decis.* 301. num. 12. & 20. part. 5. recent. de suerte , que sin embargo que en dichas Reales Sentencias se huviesse hecho la condenacion con los interesses , tendrian las Sentencias manifesto error de derecho , y por consiguiente jamàs passarian en cosa juzgada , y assi avria de declararse , no averse de executar respecto de los interesses segun la *l. 2. Cod. Quando pro vocare non est neccessè* , Font. *decis.* 205. num. 3. & 14.

2 Sin embargo pero no tiene lugar en esta pretencion de interesses el anatocismo , no obstante de considerarse los alquileres por frutos , Font. *decis.* 638. num. 12.

3 Y la razon es , porque no siempre es prohibida la condenacion de alquileres junto con los interesses , porque puede venir el caso que no sea anatocismo ; y es quando los alquileres se piden como à forte , ò capital , como lo dixo Font. *dicta decis.* 538. num. 16. *ibi: Adhuc vellem considerare , num ultra ista logeria , que possent contra conductores declarari , debeant etiam onerare eos interesse , etiam illorum , & sic num logeriorum , & interesse eorum debeat simul fieri condemnatio ; Cur non ita , cum logeria petantur ut fors , nempè ut merces , & quasi pretium illius locationis , & conductionis contractus ?* Y assi es preciso antes de censurar esta pretencion por anatocismo , averiguar , si los alquileres se han pedido , como à capital , ò forte principal , y para esto se ha de recurrir à las *decis.* 204. y 205. del mismo Font. como lo previene en la citada *decis.* 538. num. 16.

4 El erudito Font. *in dicta decis.* 204. à num. 8. ad 15. establece dos conclusiones , entre otras , para conocer quando los alquileres , ò frutos se piden como à capital , ò forte principal. La primera siempre que alguno recibe cosa de otro , aora sean vsuras , aora frutos , ò interesses , y los convierte en vsos suyos propios , en tal caso se hazen capital , ò forte principal , y como à tal

3

tal se pueden pedir , y el que las recibe está obligado à la restitucion junto con las legitimas vsuras , que se acostumbra dar en el pais , lo que se prueba en terminos del Procurador , que cobra dinero de otro dimanante de vsuras , y los convierte en sus vsos propios , es texto formal *in l. Idemque §. Si Procurator in fin. ff. Mandati* , y con el Tutor , y Curador , que cobra el dinero resultante de vsuras del pupilo , el qual está obligado à la restitucion junto con los interesses , por los textos *l. Qui negotiationum , §. Ex duobus , & §. fin. ff. de administrat. Tutor. l. Tutor qui repertor. §. Si vsuras , ff. Eodem* ; y à exemplo del socio , el qual siendo moroso en dar cuenta de la ganancia de la sociedad , aviendo vsado del dinero procedido de vsuras , está obligado à pagar la porcion del lucro conseguido de vsuras con los interesses , segun el tex. *l. Socium quinto , ff. Pro socio , & ibi glos.*

5 La segunda conclusion que Font. establece es , que entonces se entienden pedidos los frutos , como à Capital , ò sorte principal , quando se piden por sí , y no accessoriamente , como en consecuencia , ò dependencia de alguna cosa principal , que sigue Cancer , *var. par. 3. cap. 16. num. 97. & seqq. ibi: Intelligitur cum petuntur accessorie , & in consequentiam iudicii moti , secus si principaliter ut sors , quia tunc à quocumque tempore sint fructus percepti fit condemnatio , ut late prosequitur Iran. Milanen. decis. 8. num. 352. ubi tali casu interesse , & fructus fructuum deberi dicit , &c. Et infra : & ita vidi provisum referente Nobili Ioanne Sabater.*

6 Estas dos conclusiones exclusivas del pretendido anacrocismo son aplicables al caso presente. La primera porque dicho Antonio Belvirges cobró los alquileres pertenecientes à dichos Comissarios , y porcionistas de los Pagadores de la Reyna de la gran Bretaña , y los convirtió en vsos suyos propios , como parece de los motivos expressados en la Real Sentencia definitiva en segunda instancia promulgada , y por consiguiente dichos alquileres se han pedido , y conseguido como à capital , ò sorte principal , y assi se deven interesses.

7 La segunda es , porque los Comissarios , y porcionistas han pedido , y se les han dado los salarios , y alquileres de por sí , y no accessoriamente , y como à consequutivos , y dependientes del de las Azemilas , Carros , Galeras , Carretas , y Carromatos. Por manera , que pidiendo el valor de la perdida solo ha pedido los interesses de dicho valor , como parece de los autos , luego se deven los interesses de los alquileres.

8 De donde se infiere , que fue muy justa la condenacion de interesses hecha en la Real Sentencia definitiva , que despues fue confirmada , pudiendose dezir con Fontanella , *decis. 205. num. 4. in fine , ibi: Quis in animo tam declarato tentabit vires? Quis*

in resolutione tam animosè capta audebit discurrere? Quis denique Senatui tam celebri contradicet?

9 Hasta aqui sobre la vna parte de la Duda; esto es, si se deven los interesses de los salarios de los Comissarios, y alquileres de Azemilas, y mulas de Carros, Carretas, y Carromatos. Ahora solo falta à responder à la segunda parte, esto es, de que tiempo se han de liquidar los interesses. Y aunque de estilo de la Real Audiencia en la condenacion de los frutos, è interesses solamente vienen los percebidos post littem motam, Canc. *var. part.* 3. *cap.* 16. *num.* 18. & 97. Fontanella, *de pact. claus.* 6. *glos.* 2. *part.* 6. à *num.* 68. & *claus.* 7. *glos.* 2. *part.* 5. à *num.* 13. & *decis.* 204. *num.* 8.

10 Pero esta proposicion se limita entre otros casos, quando el possessor, ò detentor es de mala fee antes de contestada la litte, pues entonces vienen en la condenacion comprehendidos los frutos, è interesses antes del pleyto, y del dia que entrò en la possession, ò detencion con mala fe, *l. Neque eorum, ff. de usuris*, Anton. Thesau. *decis.* 29. *num.* 7. Peguera, *decis.* 180. *num.* 8. lo que es muy aplicable al caso presente, porque Antonio Belvitges en 5. de Setiembre 1711. cobrò del Thesorero de la Gran Bretaña mayor cantidad de la que se ha liquidado, reteniendose de su propria authoridad & lesa concientia el dinero que pertenecia à los Comissarios, y porcionistas, convirtiendolo en vsos suyos propios en considerable daño, y perjuizio de sus propios dueños, obligando à mucha parte de ellos à ir à pedir limosna, no pudiendo ignorar dicho Belvitges ser el dinero ageno, en cuyo caso se deven los interesses del dia que dicho Belvitges cobrò del Thesorero las cantidades pertenecientes à los Comissarios, y porcionistas, por la doctrina de Peguer. seguida por la Real Audiencia de Cathaluña, *dicta decis.* 180. *num.* 5. *cum seqq.* ibi: *Nam non equum videretur male fidei possessorum locupletari debere cum iactura aliena stante contraria dispositione in l. Plane versic. Et id ipsum, ff. de peritio heredit. & etiam id fieri non debet, nec ex suo delicto commodum consequatur. Et dicitur male fidei possessor is qui alterius possessionem propria auctoritate, & sine iuris cognitione spoliando, & lesa concientia occupat. Mala autem fides est lesa concientia que accusat, & convincit aliquem non ignorare rem alienam esse, quam per fraudem, vel tradit, vel accipit. Et in hoc casu, ac iuxta hanc Sententiam fuit in Regia Audiencia conclusum die 17. Junii 1592. in causaque inter dictas partes ducebatur referente Francisco Descamps dicta Regia Audiencia Doctore.*

11 Y por consiguiente los interesses de los salarios, y alquileres en este caso se deven liquidar del dia que Antonio Bevitges cobrò las cantidades pertenecientes à los Comissarios, y por-

porcionistas, convirtiendolas en vfos suyos propios, sabiendo
que no eran suyos.

Duda II.

SI CONSTA AVER COBRADO DICHOS
*actores demandantes las referidas cantidades li-
quidades, ó parte de ellas, su protestacion, ni re-
serva alguna de su derecho en orden à los interes-
ses, y dato que conste, si en esto quedaron perju-
dicados, por presumirse remitidos los intereses
con la acceptacion de la suerte principal?*

12 **P**arece que à la Duda queda bastantemente respondido
con solo el hecho, por averse firmado la carta de pa-
go del capital con la declaracion siguiente, ibi: *Verùm etiam
convenio, & promitto, que por el ajuste, y convenio sobre las otras
pagas, y del que Antonio Belvitges deve pagar por razon del que
cobró, y cobraré; estaré à lo que resolveràn el Magnifico Pedro Mar-
tir de Pons y Llorell Dr. en Derechos Arbitre para este negocio nom-
brado, junto con el Magnifico Raymundo Romá tambien Doctor en
Derechos, otro Arbitre nombrado por parte de dicho Antonio Bel-
vitges.*

13 Y aunque esta declaracion no fuesse suficiente protesta-
cion para salvar el derecho de los intereses (lo que no se cree)
con todo discurriendo en terminos del derecho sobre la question:
si recibido el capital, ò la sorte principal simpliciter, queda de-
recho alguno para pedir los intereses, como à presuntivamen-
te remitidos, la qual por la afirmativa deciden los textos *in l.
Centum capue, ff. de eo puod certo loco, l. fin. ff. Eodem, l. 4. Cod.
Depositi*; y comunmente los Authores Cancer, *var. part. 1. cap.
9. num. 163.* Faber, *in Cod. lib. 4. tit. 24. de usur. & mor. defin. 5.
Donat. Anton. de Marinis, var. resol. lib. 1. cap. 193. num. 4. 5.
& 6. & additionibus ad Regentem Reverter, decis. 298. num. 1.
Scaccia, de commerc. & cambi. §. 1. quest. 7. part. 2. ampliat. 8.
num. 298. cum seqq.*

14 Pero esta theorica procede en los intereses devidos de
oficio del Iuez por la mora judicial antes de la condenacion de
dichos intereses; y no despues de la condenacion, pues en este
ultimo caso con la sola recepcion del capital, ò forte principal

sin protestacion alguna no se entienden remitidos, sino que es menester, que de otra parte conste con palabras, ò hechos concluyentes aver el acreedor remitido las vsuras, l. 1. 2. & fin. Cod. de vsuris rei iudicat. Vincentius de Franchis, decis. 21. à num. 1. & 6. ibi: Propterea ex predictis in causa Magnifici Francisci Antonii Franconi cum Magnifico Don Hugone de Vrici, me referente, fuit iudicatum, Domnum Hugonem teneri ad interesse predictum iuxta liquidationem faciendam, non obst ante receptione sortis facta per Procuratorem dicti Franconi absque protestatione ex communi Doctorum conclusione maxime Alex. Iaso. & Jacob. in l. 1. Cod. de Iud. Decicii. in l. Vinum 2. colum. ff. Si cert. peta. concludentium quòd quando interesse debetur iure actionis receptio sortis sine protestatione facta non preiudicat circa interesse. Rota Genuen. decis. 61. num. 8. ibi: Præterea si interesse non potest peti, quia debetur officio Iudicis mercenarii, & tanquam accessorium sortis, ea extincta per solutionem, interesse de per se amplius peti non potest, nonne ista ratio procedit ita in solutione spontanea? Sicuti in coacta? Ultra quod si rectè considerentur verba Alberici ipse non est saulis contrarius: nam firmat, & ipse regulam quod per solutionem sortis cessat petitio interesse; & deinde subdit si condemnatus ad sortem, & penam solvat vigore sententiæ coactus sortem, remanet petitio per se, nec mirum quia extat condemnatus pœna, que debetur vigore rei iudicatæ, sed sauli non fuerunt condemnati ad interesse merito dictum Alberici eis non nocet.

15 La qual decision de Franchis aprobaron, y figuieron Stayban, de interesse lib. 1. quest. 23. n. 26. ibi: Et optimè Præses de Franchis decis. 21. num. 4. & 5. ubi hoc ampliat, procedere etiam in interesse rei iudicatæ, quòd cum debeat ex conditione ex lege, ex consequenti debetur iure actionis, & propterea, si fuerat recepta sors absque protestatione, tamen poterit peti ipsum interesse rei iudicatæ ibique plures Doctores allegat, sequitur Sord. decis. 345. nu. 11. y Dexart. select. iur. conclus. ad decis. Regn. Sard. decis. 45. à nu. 1. ad 4. ibi: Interesse simul cum sorte petitur, & ad iudicatum per sententiam qua in iudicatum transiit, recepta sorte absque ulla protestatione indistincte exhibi posse conclusum, & decisum fuit ad relationem Magnifici Petri Tarafona apud acta Salvatoris Fontana die 30. mensis Iulii anni 1625. me tunc patrocinante, ad favorem Bernardi Combaro contra heredes Nicclaii Manyas Presbyteri, & iterum conclusum, & decisum referente Nob. Don Francisco Cort. die 21 mensis Ianuarii 1634. in favorem Thomæ Faray, contra Sebastianum Oms, actuario Ioanne Antonio Polsa, ex eo quod sententiam latam, & in iudicatum transactam in dubium est, actionem efficacem producere pro consequutione eorum, qui in ea continentur, ut tradit post multos Authores Oliban. de act. tom. 1. lib. 3. ad §. Curat. num. 18. nec non Mar. Muta, ad consued. Panor. cap.

71. num. 31. ubi ampliatur procedere etiam in sententia interlocutoria, ad eo ut officio Iudicis debita post pronuntiationem iure actionis debeantur, ut probat Bart. in l. Terminato Cod. de fruc. & litt. expens. & comprobat post eum, &c. alios Cas. Bart. decis. Bonon. 53. num. 21. cum seqq. sequitur etiam Iosephus Sessè, decis. 206. num. 15. volum. 2. & in terminis de interesse in condemnationem deducto per sententiam, quod debeat principaliter, & iure actionis, que oritur ex sententia firmat scip. Rovit. decis. 9. num. 12. sed ubicumque interesse non tam officio Iudicis, quam iure actionis debetur, etiam recepta sorte citra protestationem peti posse, est tex. in l. 1. Cod. de Iudiciis ubi Iason. Alexander, & DD. tradunt etiam cum Bart. ad l. fin. ff. de eo quod certo loco, & est communis opinio Mar. Mut. decis. 52. num. 32. cum seq. & nove scripsit Rovit. dict. decis. 9. num. 10. Alexander, Trentacinq. var. res. tom. 3. tit. de solut. conclus. 9. num. 6.

16 Y citas doctrinas de Franchis, Stayban, y Dexart fueron reconocidas por iuridicas en dictamen de Don Pedro Quesada Pilo, dissert. quot. iur. dissert. 10. num. 59. ibi: Hinc infertur, interesse debitum virtute sententia, recepta etiam sorte principaliter absque aliqua protestatione repeti posse, cum in vim sententia, & Iudicis adiudicationis debeat iure actionis, licet ante sententiam solum deberetur officio Iudicis mercenario, Franch. decis. 21. num. 4. & 5. Dexart, decis. 45. ubi etiam sic fuit decisum Stayban, de interes. quest. 23. num. 86.

17 La primera razon es, porque los intereses que se deven officio Iudicis, se entienden remitidos con la acceptacion de la paga del capital, ò sorte principal, no obstante qualquier protestacion por no poderse conservar el derecho que de por sí no puede estar, como son los intereses que se deven por la mora, los quales son accessorios al capital, sin el qual no puede estar el accessorio, Gratian. discept. foren. cap. 455. num. 21. Leonard. de usur. quest. 91. num. 40. Pignatell. controv. 28. num. 17. & seqq. fino en caso que el acreedor librarle ad deudor protestando, que no quiere librarle del capital, sino salvandose el derecho para los intereses, y à el consintiese el deudor, entonces como la liberacion fuesse condicional, y à esta condicion huviesse consentido el mismo deudor, y assi quedasse obligado por nueva convencion à dichos intereses no se entienden remitidos, Amat. part. 1. resol. 43. num. 63. Iranço, de protestat. cap. 32. num. 75. & 78. Pero como en el caso que la sententia ha procedido con condenacion de intereses sea extinto, y finido el officio del Iuez, quedando la accion en virtud de la cosa juzgada: de aqui se sigue, que no pueden presumptivamente entenderse por remitidos con la sola acceptacion de la paga del capital los intereses, aunque ob moram devidos expresados en la condenacion.

La

18 La segunda razén es , porque los interesses á la paga de los quales es condenado el reo , se deven iure actionis iudicatis ; y assi no se entienden remitidos , sin necessitarse de protestacion para conseguirles , *l. 1. Cod. de Iudiciis , l. Vinum , ff. Si certum petatur* , Franchis , *decis. 21. num. 5. & 6.* Rovit. *conf. 36.* Hipol. *Rimin. conf. 67. num. 28.* Honded. *conf. 30. num. 52. & 52. lib. 1.* Ruginel. *pract. quest. cap. 14.* Surd. *conf. 293. num. 25. & conf. 500. num. 5.* Menoch. *lib. prasump. 45.* Bero. *conf. 200. lib. 1.* Mut. *decis. 52. sub num. 2. 23. 33. & seqq.* Scaccia , *de comer. & camb. §. 1. quest. 7. part. 2. ampliati. 8. num. 198. fol. 315.* Trentacinq. *var. resol. lib. 3. tit. de solut. resolut. 9. num. 5. 6. & 13.*

19 Por cuya razon si en la sentencia se halla expressa condenacion de interesses , la paga de ellos está de por sí , y principalmente , y siempre se pueden pedir , *l. Terminato , Cod. de fructibus , & litium expensis , l. 1. Cod. de Iudic. l. In bona fidei , Cod. de usuris , l. Sancimus 3. §. Ideo , Cod. de usuris rei iudicat.* Fontanella , *decis. 318. num. 3.* Ripoll , *in praxi rubr. 30. de litium expensis , & earum taxatione num. 30. versic. Ille autem circa medium* , Hip. Rovit. *decis. 9. num. 12. ibi : Praterea etiam interesse quod est deductum in condemnationem per sententiam , debetur principaliter , & iure actionis , quadritur ex sententia* , y mas abaxo , *ibi : Est glos. in l. fin. in principio , Cod. de usur. rei iudic. in verbo condemnationem dicit ibi : Vbi glos. in verbo Condemnationem advertit , quia usure deducta in condemnationem non sunt usurae , sed petebantur uti fors.*

20 En tanto , que si en la sentencia no se halla expressa condenacion de interesses , sino solamente fueffe condenado el deudor en el capital , ò forte principal , y duriesse por mucho tiempo la solucion , no obstante esto podria pedir los interesses por derecho de la accion dimanada de lo juzgado , *l. Centum capue , & l. Si post moram fin. ff. de eo , quod certo loco , l. 2. & fin. de usuris rei iudicat. l. In bone fidei 13. Cod. de usuris , l. Si deposita 4. §. Sed si cum depositi , Cod. Depositi glos. in dicta l. In bona fidei 13. verbo Reeractanda , & verbo Nisi ex causa iudicati* , por cuyos textos las vsuras se deven despues de la sentencia *non ab homine , sed á lege* , aunque no sean expressadas en la condenacion , como consequutivas de la mesma sentencia , Noguero. *allegat. 7. num. 58.* Molfer. *ad consuet. Neapol. tom. 2. part. 10. quest. 19. num. 7. 8 & 9.* sea lo que fuere , si esta doctrina procede solo de derecho Civil , pero no de derecho Canonico , como lo ponderaron Leonard. *de usur. quest. 21. tot.* Ansald. *de Ansald. de commer. & mercat. disc. 87. num. 21. & 22.* Luego con mas fundamento se deven los interesses , en los quales el deudor fue en la sentencia condenado , por derecho de accion , que no quando la condenacion de ellos ha sido omitida.

21 Lo que se corrobora con la ponderacion del caso, que el condenado en el capital, y à la pena, si en virtud de la sentencia paga el capital, queda salva la demanda de la pena, y no por otra razon sino porque esta se deve en virtud de lo juzgado, Riginal. *pract. quest. cap. 14, n. 47. ibi: Si condemnatus ad sortem, & ad pœnam, vigore sententiae coactus sortem, remanet petitio pœnae, & tunc non mirum quia extat petitio pœnae, quae debetur vigore rei iudicatae.* Y lo mismo se ha de dezir del interes: pues de vno, y otro igualmente habla Alberic de Rosate, in 2. *super ff. Veter ad l. Si post moram fin. ff. de eo quod certo loco post num. 2. versic. Aut pœna,* ibi: *Aut debitor solvit sortem sponte creditori, tunc tollitur pœna, seu interesse petitio: aut debitor solvit sortem in vitis, quia condemnatus in sorte, aut pœna, tunc sorte soluta non videtur remissa pœna argumento de usur. l. Fideicommissa in principio ex supra eod. l. Censum. Et inferius vers. Vel dic. ibi: Dic aut pœna solvit sponte, aut coactus per sententiam, & dic ut supra dixi.*

22 Tambien se corrobora con la ponderacion de las costas del pleyto, en las quales si el deudor ha sido condenado, y despues extinguido la deuda principal, ò por sentencia, ò por transaccion queda el acreedor para pedir las costas, q̄ en ellas ha sido el deudor condenado, no por otra razon, sino porque el Iuez le condenò, *l. Terminato 3. Cod. de fructibus, & litium expensis, ibi: Terminato, transacto que negotio post hac nulli actio, neque rescriptio super sumptuum petitione praestatur, nisi Iudex, qui de principali negotio sententiam promulgavit, iuridica pronuntiatione significaverit victori causa restitui debere expensas, aut super his querelam iure competere.*

23 Sin que fuesse de consideracion, si se dixesse, que la condenacion de las expensas es en pena de los remerarios litigantes, *l. Quem temere 79. ff. de Iudiciis, l. Properandum 11. §. Sive autem alterutra, Cod. Eod. Leotard. de usuris quest. 91. num. 9. Faber, in Cod. lib. 4. tit. 1. de rebus creditis desin. 35. num. 4. & lib. 7. tit. 18. de fructibus, & litium expensis disin. 2. versic. Litis enim expensae disin. 80. num. 2. & 5, & disin. 85. num. 1.* pero no las vsuras, ó interesses, las quales no se dan en pena, sino por la mora: y assi esta bien que extingto el capital por sentencia, ò transaccion quede salva la accion para la pena, ò las costas, si en ellas el Iuez ha condenado al deudor, pero no permanece la accion para los interesses, ò vsuras. Porque se responde, que los interesses, y vsuras, que se deven por la mora, se pagan en nombre de pena, *l. Scya 12. l. Cum quidem 17. in principio, & in §. l. Pupillo in fine, ff. de usuris, iuncta, l. Mora 32. §. In bonae fidei, ff. Eodem, Faber, in Cod. lib. 4. tit. 14. desin. 5. num. 5. & 9.*

24 Y aunque el Iuez aya sido movido à la condenacion de interesses por la mora; lo cierto es, que despues de la condenacion, por razon de la cosa juzgada, las vsuras, è interesses perdieron

dieron su primera naturaleza, y origen, y tomaron otra naturaleza, nuevo origen, derecho, y accion, que les dió el juzgado, con cuya fuerça se consumió, y aniquilò todo lo que antes tenían, Valenzuela, Velasq. *conf.* 68. *num.* 25. & 31. *ibi*: *Nam sententia est altera natura, novum ius, & originem creant, efficit consistere de illius iure, & pariter actione. Et conf.* 72. *num.* 31. & 32. *ibi*: *Rem iudicatum diffinitiva sententia esse animam ultimam iudicii que perfectionem formalem, & ultimum finem, omnem alium finem anihilat quia cum sit ultimum, nihil potest habere post se, & effectum consumavit, ideo omnem alium finem, & effectum excludit.*

25 Por esta razon no son aplicables las doctrinas citadas en contrario *supra num.* 14, con las quales se pretende probar, que siendo las vsuras, ó interesses devidos por causa de la mora, no pueden pedirse hecha la solucion del capital, ò sorte principal sin protestacion por purgarse con ella la mora precedente, y por ella la pena cometida, porque á mas que la doctrina de Fabro en el lugar citado, y los demás sequaces, ha sido impugnada por Dextart, *dicta decis.* 45. *num.* 5. 6. & 7. & Rovit, *decis.* 9. *post. num.* 7. procede antes de la contestacion de la litte, y promulgacion de la sentencia, pero no despues de la sentencia, en que ha sido el deudor condenado con interesses, aun *propter moram* devidos, que es el caso inconcreto, en que nos hallamos, antes bien en estos precisos terminos sufragán à esta parte los textos, razones, y autoridades, que sobre hemos alegado.

26 Siendo clara la razon de diferencia entre un caso, y otro porque en el primero las vsuras, è interesses se deven *ex mora, & principaliter propter moram*, y assi es muy justo, que se entiendan remitidos con la solucion del capital sin protesta, por quedar purgada la mora: Pero en el segundo caso no se deven principalmente *propter moram*, *sed propter rem iudicatum*, Fontan. *de pact. clus.* 6. *glos.* 2. *part.* 6. *num.* 43. & *seq.* en donde explicando la citada doctrina de Antonio Fabro dize assi: *Verum est, quod non debent, sine mora, sed non principaliter propter moram*: Y si bien habla Fontanella, de las vsuras dotales, lo mismo procede respeto de las vsuras condenadas; pues aunque vnas, y otras *debeantur ex mora, ambas ados non debentur principaliter propter moram, sed propter aliud*, aquellas *ex aequitate in recompensationem onerum Matrimonij*, y estas *ex iustitia in vim rei iudicatæ propter condemnationem, quamvis ortam ex mora.*

27 Y por la misma razon no es adeptable el exemplar juntas las tres Salas en 8. de Febrero 1679. en favor de los Oficiales de la Capirania General de Cataluña, contra Francisco Maria Feliciani Procurador de Hipolito Gallo Ginoèvs en el pleyto de contrafaccion, porque en dicho caso la aceptacion del Capital, ò sorte principal precedió al pleyto, y no à la condenacion de dicho Capital, ò interesses. Por manera que en la Real Provisión

ñon de decreto de execucion solo se dió por motivo la disposi-
cion de derecho general, ibi : *Constat, dictum Iacobum Philipum*
Fæliciani in actu solutionis, & receptionis sortis principalis in
memorato apoche instrumento enarrata, nullatenus protectatum fuisse
de interesse, & damnis prætensis; constat in viam juris per sortis
acceptationem remissas cenceri usuras, damna, & acciones quas-
cumque non adhibita expresa, & specifica damnorum, & interesse
protestatione, pro ut in occurrenti casu, sic que constat jus dictis
agentibus non competere pro exhibendis interesse damnis, & alijs
accessorijs prætensis, & petitis.

28 A mas, que en el pleyto de la Galera de Genova, contra
Oficiales de la Capitanía General no fueron estos en la Real
Sentencia sobre la declaracion de la duda condenados en pagar
los intesses, y por configuiente jamás la pudo sufragar la cosa juz-
gada, ni en virtud de ella pedir los interesses, lo que es totalmen-
te distante del caso presente.

29 Sin que pudiesse embarçar el deverse los interesses en el
caso de la Galera de Genova por disposicion de la Constitucion,
Poch valdria tit. de observar Constituciones, ibi : *Y no menos la pena*
de aquél del qual será el interes, los puede convenir en todos los
daños, y expensas, que por la dicha razon avrà sostenido, siendo inne-
gable no solo en virtud de semejante promesa deverse los interes-
ses por derecho de accion, Amato, *resol. 43. n. 75. & seq.* Leotard.
de usuris quest. 61. n. 21. versic. primo igitur exceptio, sino tambien
porque viniendo à cargo de pagarse por disposiciõ de ellos, se de-
ve por derecho de accion, Gomez, *ad leges Tauri, l. 80. n. 13.* No-
guerol. *allegat. 17. art. 3. n. 37. circa finem*, Merlin. *controv. cap. 28.*
n. 21. & seq. Franchis, *dict. decis. 21. n. 4. & 5.* Cancer, *var. part. 3. cap.*
11. n. 34. Y no obstante esto cobrado el capital, ò sorte principal
sin protesta, no pueden pedirse los interesses, Marinis. *resol. lib.*
1. cap. 198. num. 7.

30 Porque se responde, que la Constitucion *Poch valdria tit.*
de observar Constituciones, solo habla de las ysuras extraordinarias,
odiosas, y penales, las quales se entienden remitidas con la ac-
ceptacion de la paga del capital, Rota coram Peña, *decis. 451. n.*
1. ad 6. tom. 1. Beltramin, *ad decis. coram Gregorio, 93. n. 10.* An-
dreol. *controv. 135. n. 26.* Noguero. *dict. alleg. 17. art. 3. n. 36. in fi-*
ne, pero no de las ordinarias, como son los interesses, de que se tra-
tã, los quales son *accessio coniuncta, non odiosa*: como de Bald. *in l.*
1. Cod. de sententia, que sine certa quantitate, lo advirtió Salgad.
di reg. protect. part. 4. cap. 11. num. 25.

31 Y finalmente no obsta la Real Provision de liquidacion
hecha por D. Buenaventura de Tristany en el pleyto de D. Ma-
ria de Ribera y Espuny, contra D. Francisco de Morera y de Es-
puny, actuario Cortés y Mercer en 23. de Agosto 1683. en la
qual insiguiendo las razones dadas por el Dr. Juan Berenguer en
su

su Calculo infertado en el Proceſſo fol. 246. tel. declaró no avian de liquidarſe los intereſſes de las 10000 μ ſs. dotales por averlas cobrado D. Franciſco y D. María de Ribera y Espuny ſin proteſta, ni ſalvedad alguna, por entenderſe remitidos, por no ſer devidos iure actionis, ſino ſolamente Iudicis officio, de cuya eſpecie eran dichos intereſſes dotales, por no averſe hecho ſobre ellos conven- cion, pacto, ni eſtipulacion, y aunque ſe devieſſen iure actionis, pero ſe devian ob moram. Como parece del n. 47. de dicho Cal- culo fol. 248. y de dicha Real Proviſion 248. tel: Y aſſi en dicho exemplar fue ſeguido la opinion de Fabro , y demàs ſequaſes ci- tada ſupra num. 14.

32 Porque ſe reſponde primò , que en dicha Real Proviſion no ſe hizo cargo de ſer condenado Don Joſeph de Espuny à quien avia ſucedido dicho Don Franciſco Morera y de Espuny en la pa- ga de los intereſſes dotales: Secundo porque en cauſa de revista no fue ſeguida por la Real Sala, eſta opinion, no obſtante que ſe con- firmo dicha Real Proviſion, pues el motivo, con que ſe hizo la confirmacion, fue por conſtar no ſolo que dichos Nobles Confor- tes de Ribera avian recibido el dote ſin proteſtacion alguna, ſi- no tambien por conſtar de varias preſumpciones , y conjeturas del profeſſo resultante , y de las depoſiciones de los teſtigos mi- niſtrados por parte de Don Franciſco de Morera y Espuny ſobre los articulos preſentados en 5. de Noviembre 1685. en la revista, del animo, y voluntad de dichos Nobles Confortes de Ribera de remitir , y condonar las pretendidas uſuras, ibi: *Attento maxime quia ultra quod in noſtro caſu conſtat, dictos Nobiles Conjuges de Ri- beras dotem recipiſſe abſque vlla uſurarum pro teſtatione, conſtat pa- riter ex varijs preſumptionibus , & conjecturis ex profeſſu resultan- tibus quam etiam ex teſtium depoſitionibus , miniſtratorum pro par- te dicti Nobilis Don Franciſci de Morera & Espuny ſuper articulis oblati 1. Novembis 1685. in hac ſuplicationis cauſa de animo, & voluntate dictorum Nobilium Conjugum de Riberas pretenſas uſuras remittendi*, de lo que ſe ve claro, que la Real Audiencia no tuvo por ſegura la aplicacion de la regla general de tenerſe por remi- tidos los intereſſes, ſiendo en ellos condenado el deudor, con la ac- ceptacion de la paga del Capital , ò Sorte principal , no conſtan- do de preſumpciones , y congeturas, y del animo , y voluntad de remitirlas , de lo que nada conſta en eſte pleyto. Tertio, porque en eſte caſo la acceptacion de la paga no fue echa abſolute & ſim- pliciter, ſino con la ſalvedad de querer cobrar de Antonio Belvit- geſtodo lo que eſte les devia dar, y pagar, no ſolamente en virtud de lo juzgado, ſino tambien de todo lo demàs que pretendian ſer acreedores de dicho Beluitges.

Por lo que , &c. Salvo , &c. Barcelona , y Setiembre 14. de

1725.

De Pons y Llorell.