9-A-
T.1
-6- P. 26. de Angro- 25 83
416-22 ~~152~~

POR
DON PEDRO DE Castañeda Riquelme, vezino y Regidor de la Ciudad de Murcia.

EN EL PLEYTO CON

DONA YSABEL GALtero Bienbengut, vezina de la dicha ciudad de Murcia.

PARA Inteligencia deste pleyto (supuesta la querella que don Alonso Martinez Galtero, padre de la dicha doña Isabel, dio del dicho don Pedro, pretendiendo auer estrupado a la dicha su hija, y quebrãtadole su casa, ante el inferior, para cõprouacion della presentò tres testigos, a que se viene a reduzir todo este pleyto, que son la dicha doña Isabel Nicolasa Galtero su esclaua, Isabel de Rocaful criada, y Mateo de Orta page de don Alõso Martinez Galtero, los quales en sumario deponẽ, que don Pedro de Ca[illegible]ñeda hablò a la dicha doña Isabel por el postigo de su casa, y vna noche a buelta de Todos Sãtos la hablò por el postigo, y le pidio que le abriesse, y no auiendole querido abrir hizo fuerça con vna daga para abrir el dicho postigo, y desquiciò la puerta, y la abriò y entrò, y con persuasiones y violencia estrupò a la dicha doña Isabel.

Viendo pues la parte de don Pedro, que estos testigos estauan varios en sus dichos, y que Mateo de Orta auia depuesto lo que no pudo ver, porque testifica que vio a don Pedro entrar por el postigo, estando en medio vna pared. Pidio que se viese por vista de ojos el sitio, y que estos testigos se repregũtassen, y que para ello se cometiesse al señor don Francisco Robles de la Puerta, que estaua entonces en la ciudad de Murcia.

El señor don Francisco haze parecer ante si a la dicha doña Isabel Nicolasa Galtero, y Isabel de Rocaful, porque Mateo de Orta, que es el otro testigo, no pudo ser auido, y auiendoseles leydo sus dichos, se les pregunta, si la noche de las Animas del año de 622. que es quando se pretende se cometio el delito, hazia Luna ò no, y la Nicolasa dize que hazia Luna clara, doña Isabel, y Isabel de Rocaful, que no hazia Luna, pero que estaua clara la noche, y que no auia luz en ninguna parte de la casa. Y dize Nicolasa en otra pregunta, que aquella noche estauan todas tres acostadas en vna cama, y que oyeron los golpes que

daua

daua al postigo, y que Nicolasa se leuantò a la venta na del aposento a preguntar quien era el que daua golpes. Ysabel de Rocaful dize, que estauã las tres en el aposento donde dormian, y que aun no se auiã desnudado, y que baxaron al postigo a hablar con don Pedro. Preguntòseles tambien, con que llaue estaua cerrado el postigo al tiempo que le desquiziò don Pedro, y Nicolasa dize, que estaua cerrado con llaue de loba, y que el dicho don Pedro con la daga ò machete quitò el escalon del postigo de la parte de a fuera, y con la daga leuantò la puerta hàzia arri ba, y rompiò la cerradura; y que auiendolo echado de ver su ama otro dia, le auian dicho, que los mu chachos jugando lo auian hecho, y ella lo auia adere zado, en lo qual contestan todas tres; y doña Isabel dize, que duraria vn quarto de ora el romper el po stigo. Preguntòseles, en que aposento entrò el Reo a doña Isabel, y la conocio carnalmente, si entraron solos, y cerraron la puerta, y si entraron los dos con ellos. Nicolasa dize, que el aposento donde el Reo en trò a doña Isabel, es el a do dormiã, y la puerta se que dò abierta, donde la Nicolasa, y Isabel se quedaron, y don Pedro echò a doña Isabel sobre la cama, y vie ron como la conociò carnalmente dos vezes, y que ella dio vozes, y que se estuuo hasta las tres de la ma ñana. El señor don Francisco pone por diligencia, q̃ es impossible poderse ver sin luz lo que declara. Isabel de Rocaful dize, que don Pedro entrò a do ña Isabel en el aposento donde dormia, que es al la do del en que dormia su padre, y tiene entrada por la cozina, y que por estar el aposento abierto vio lo q̃ tiene dicho. Doña Isabel dize, que el reo la entrò en la cozina, dõde la echò en el suelo sobre su capa, y la corrompio, conociẽdola dos vezes, y que se fue a las doze, sin que subiesse al aposento donde està y sus criadas dormian, y que la criada y la esclaua estauan sentadas en el passo de la cozina. Pregunta seles como pudieron ver lo que dizen no teniendo

luz

luz: a que responden, que auiendo entrado el Reo, no podia ser para otra cosa. Preguntaseles tambien, si Mateo de Orta testigo era criado del dicho don Alonso la noche del delito. Y Nicolasa dize que seruia actualmente. Doña Ysabel la estrupada, y Ysabel su criada, dizen que auia seruido a su padre, y q̃ entõces no le seruia, y que por auerle seruido venia algunas noches a su casa. Y carcadas; y auiendoseles leydo sus dichos, y aduertido de las contradiciones del lugar del delito doña Ysabel dize que pudo estar en la cozina, y que tambien en el aposento, porque le quiso ver, pero que no la conocio en el: y Nicolasa buelue a dezir, que tuuo que ver con doña Ysabel en la cozina, y tambien en el aposento.

El señor don Francisco fue a la casa del dicho dõ Alonso, y vio todos los aposentos della, y para comprobar si pudo don Pedro romper el postigo, hizo que sus ministros, y especialmente Frãcisco Gutierrez, por tener mas fuerça, hiziesse diligencia para desquiciarle y abrirle, el qual aunque hizo muchas fuerças, no pudo abrirle, ni entrar, hasta que quitò muchos cantos, ladrillos, y yesso, en que el quicio estaua metido, y acabo de media ora, siendo de dia, y viendo lo que hazia, le quitò y rompiò, y entrò por el, y testigos deponen en esta conformidad, y que si se hiziera de noche la diligencia, era menester dos oras, y el material parecia estar puesto de muchos años.

Y para comprobar lo que dixo Mateo de Orta, siendo ya las nueue de la noche, que no hazia muy obscuro, para verificar si pudo ver desde la tapia del jardin, y conocer a dõ Pedro, y entrar doña Ysabel en vn aposento de la casa, y oyr las palabras que dize le dixo, se hizo con los escriuanos que auiã ydo a la primera vista de ojos, con el Alcalde mayor de Murcia, los quales se pusieron en el sitio en que Mateo de Orta dize estuuo aquella noche; y aunque oyerò hablar, se verificò que no se puede ver entrar

desde

desde el dicho sitio à persona alguna dentro de la casa, ni aun de dia, por las puertas de los aposentos, por estar de la puerta del corral a dentro, y auer encima della vna aposento colgadizo q̃ impide la vista.

Y para verificar si Nicolasa pudo ver desde la ventana al dicho don Pedro, se puso Bernardino Ordoñez en la ventana del aposento de doña Ysabel, que cae al corral, y Geronimo Montes junto al postigo, el qual hablò, y declararon que no lo vieron ni conocieron, ni otra persona por las rehendijas, y apartamiento de las tablas del postigo.

Asimismo tiene verificado don Pedro, que don Alonso Martinez Galtero al tiempo que se cometio el delito tenia juego de naypes en su casa, y sacaua barato, lo qual verificò en la instácia del ordinario. Tiene asimismo verificada su calidad, y ser hijo dalgo, con lo qual pretende ha de ser absuelto y dado por libre.

En dos articulos se ha de diuidir esta informaciõ. En el primero se ha de tratar, q̃ los testigos q̃ depusierõ del estrupo, presentados por la querellãte, son testigos falsos, a quiẽ no se deue dar credito, y q̃ por ellos ni por otros q̃ estã examinados, no està probado el delito de estrupo.

En el segundo, que don Pedro està libre deste estrupo, porq̃ dõ Alonso Martinez Galtero tenia juego y tablage en su casa, y si no podia intẽtar querella criminal por razon desta injuria, y asimismo la probãça de la coartada, y de la calidad de D. Pedro.

ARTICVLO PRIMERO.

1 DOña Ysabel pretende que este delito de estrupro està plenamente probado contra don Pedro, y que asi ha de ser condenado en defeto de no casarse, a dotarla conforme a su calidad, porque siendo como es este delito de dificultosa probança, y admitiendo solo probança presumptiua, ex allegatis per Mascard. de probat. *lib.* 3. *concl.* 1337. *num.* 1. Farinat. *quæst.* 147. *num.* 130. quia huius delicti non potest dari probatio

fisica, vt cũ Menochi. Mascard. & alijs tradit Thom. Sãch. *lib.* 10. *de matrim. disputat.* 12. *num.* 40. Ella tiene tres testigos de vista contestes, en caso que con indicios y presumpciones, y solo vno de vista, estaua probado este delito, vt ex Hippolyt. de Marsilis *cõs.* 116. *num.* 10. *&* 12. contendit Farinat. *quæst.* 137. *num.* 44. *ampliat.* 8.

Estas doctrinas procedieran en caso que estos testigos fueran verdaderos, pero siendo como son falsos, no merecen credito alguno, ni ay que hazer cõsideracion dellos, y para que mejor se vea su falsedad, se yrà fundando en los numeros siguientes.

2 La primera falsedad y sospecha destos testigos, es auer depuesto de vn acto que sucedio de noche, sin dar razon de sus dichos, o porque auia luna, o porque auia luz; y asi deponiendo, simpliciter de visu non redita ratione prædicta, non est attẽdenda talis probatio, Bald. *in l. si non speciali, num.* 1. *& ibi Iasson, num.* 10. *C. de testam. & in l. arethusa, colum.* 1. *vers. & nota quod Oldraldus, ff. de statu. homin.* Anton. Gom. *variar. resolut. tom.* 3. *cap.* 12. *nu.* 10. Clarus §. *fin. quæst.* 11. *vers. sed quid si testes,* Hondede. *cons.* 107. *num.* 20. *& cũ pluribus alijs,* Farinat. *quæst.* 62. *de testibus, num.* 38. porque los testigos que deponen sin dar razon de lo susodicho, son falsos, ratione naturali, Felinus *in c. sicut, num.* 5. *extradere iudicata,* Plotus *de in litem iurand.* §. 51. *n.* 16. Menoch. *de arbitrarijs, lib.* 2. *casu* 279. & idẽ Farinat. *vbi supra, num.* 39. Y asi auiendo depuesto Ysabel de Rocaful, y Nicolasa Galtero, que vieron a don Pedro en el acto con la dicha doña Ysabel, siendo de noche, sin auer luz, como ellos tienen declarado, depusieron falsamente. Y asimismo Nicolasa Galtero depone falsamente, en dezir que auiendose asomado a la ventana, vio al Reo que estaua llamando a la puerta del postigo, por la vẽtana del aposento de doña Isabel. Y asimismo D. Isabele, e Ysabel de Rocaful, q̃ dizẽ auerle visto por las rehendixas y tablas del postigo, porque con-

conforme a las diligencias que hizo el señor dõ Frãcisco Robles, y deposicion de Bernardino Ordoñez, desde la ventana del aposento que cae al corral, no se puede de ninguna manera ver ni conocer a ninguna persona, aun siẽdo de dia, ni menos por las tablas y rehendixas del postigo, & quoties deponit testis si vidisse, id quod videre non potuit eius depositio præsumitur falsa, Decius *consil.* 448. *num.* 25. & Mascard. *de probat. lib.* 2. *conclus.* 745. *num.* 17. & Farinac. *quæst.* 65. *de testibus, num.* 148.

3 La segunda falsedad es, que Nicolasa Galtero, Isabel de Rocaful, y su ama se contradizen, ex diametro, en la deposicion, porque la dicha Nicolasa dize, que la noche de las Animas, al tiempo que llamò don Pedro, estauan todas tres en vna cama acostadas, y Isabel de Rocaful dize, que aun no se auian desnudado, y que baxaron al postigo a hablar cõ dõ Pedro, quo casu cum vnus testis alteri contradicat se imbicem colidunt, nec constat quis eorum veritatẽ dixerit, & sic probatio reditur dubia, Bald. *in l. sed si possessorij, §. sed si verus, ff. de iure iurand.* Abbas *in cap. nostra, nu.* 3. *extra de testibus, & cum pluribus alijs*, Farinac. *quæst.* 65. *num.* 2.

4 La tercera falsedad es la que resulta de la singularidad de los testigos, para cuya inteligẽcia se ha de presuponer, que los dos testigos que son Nicolasa, è Isabel de Rocaful varian en el lugar donde se cometio el delito y estrupo, porque Nicolasa dize que fue en el aposento donde ellas dormian, y Isabel, que en vn aposento que està al lado del de su padre. Doña Isabel, que en la cozina sobre la capa. Y para inteligencia desta falsedad se ha de presuponer, que ay tres generos de singularidades. Vna es obstatiua. Otra diuersificatiua, y otra adminiculatiua. La singularidad obstatiua es, quãdo los testigos en vn acto no reiterable, tienen diuersidad en el lugar, o en el tiempo, vt in testibus Susanæ, los quales depusieron auer visto a Susana en el Adulterio vnica tantum vice, como

mo

mo deponen los testigos de doña Isabel: y porque variaron en el lugar cũ vnus diceret subpino alter subsquino cã vidisse, resultò la singularidad obstatiua. La adminiculatiua es, la que nace de testigos, en los quales no ay repugnancia, pero deponen por diferẽtes medios y diuersas conjecturas, que todas caminã a vn fin, y estos testigos prueuan. La diuersificatiua singularidad es, quando los testigos deponen de diferentes actos que induzen diuersidad in re, in effectu, vel in sustantia. De las quales singularidades lateagunt, Aymon Craueta *de antiquitat. tempor. 4. part. section sed enim, num. 1. & seqq.* Farinac. *quæst. 64. de testib. a nu. 3.* Flores de Mena *variar. quæst. lib. 3. quæst. 22. 4 num. 37.* Et nouissime Fontanela de pactis nuptia- lib. 2 *part. clausula 5. glos. 5. part. 1. a nu. 59. vsque ad 70. vbi in numeros refert.*

5 Y aunque regularmente en la singularidad tanto prueua vn testigo como mil, ex Bald. *in l. iuris iurand. num. 4. versi. de inde notata rationem, C. de testibus,* Anto. Gom. *variar. resolutio. tom. 3. cap. 12. num. 10. ad finem,* Gabriel, *communium opinionum, tit. de testib. conclus. 2.* Farinac. *d. quæst. 64. num. 37.* Esta conclusiõ no procede en los testigos singulares, singularitate obstatiua, porque en ellos se induze contrariedad y repugnancia de vnos entre otros, y assi no solo no prueuã, pero son testigos sospechosos de falsedad, y dignos de castigo: pero en los demas testigos de las otras singularidades, como no se induze repugnancia ni cõtrariedad. Los testigos se juntan para prouar, o quãdo no se pueden juntar, por lo menos prueuan semiplene, vt eleganter contendit, Bart. *in cap. licet causam, num. 11. de probationib.* ibi: *Et nota quod singularitas quãdoque è. cum contrarietate, vt ff. quem admodum testament. aperiantur, l. 1. in fin. vt quando vnus testis contradicit multis quandoque est, cum actũ diuersitate, vt quando vnus dicit de vnu contractu, alius de alio, vt in cap. cum Ionnes de fide instrumentorum, quandoque est singularitas, & textum dictum vnius coadiubat, dictum alterius, sicut si vnus testis probet*

bet confessionem, & alter verã numerationẽ, sicut excriptura confessionis adminiculum vnius testis veram numerationem probãtis, & hoc tertio casu vnus testis non facit vacillare fidem alterius, imo adminiculatur, quod vtrumque possit esse verum, & verisimile, sed vbi procter singularitatem vacilat depositio, ibi singularitas omnino vitiat. Por lo qual los testigos singulares de la singularidad obstatiua por la contrariedad y repugnancia que tienen entre si, es falso su deposicion, y no prueuan, Beroius, *in d. c. licet causam, num. 38. in fin. versi. sed ista depositio de probationibus,* Cacialopus, *in l. admonendi, post n. 84. ff. de iure iurand,* Aymon Crabeta *de antiquitate temporum 4. part, section. sed enim, num. 1. & cum pluribus,* Farinacio, *quæst. 62. num. 41. & 46. & num. 54.*

6 Y entonces los testigos se dizen singulares con esta singularidad quando se reduzen a los predicamentos, de los quales trata Bald. *en la l. de quæst ff. de legibus,* y vno de los predicamentos a que se reduze la singularidad obstatiua es el predicamento, vbi de quo idem Bald. *in l. de quæst. post numerum 38. de legibus,* y assi si los testigos discordan en el lugar, se bien a induzir la singularidad y repugnácia, *textus elegans, in c. nihilominus 3. quæst. 9. & ibi notat* Archidiaco. *in fin.* Aymon *de antiquitat. temporum 4. part. sectione, sed enim, sub num. 1. & num. 2.* Cœphalus, *consi. 150. num. 36.* Bursat. *consi. 346. num. 4. Bertaçol. consi. 311. num. 9.* Hyppolitus Riminaldus, *consi. 9. num. 14. & num. 19. lib. 1.* Mascard. *de probat. lib. 3. conclusi. 827. num. 10.* Antonius de Petra *de fideicommissis, quæst. 12. num. 494. quos & alios refert* Farinacio, *vbi supra, num. 72.* especialmente quando el lugar y el tiempo son de sustãcia del acto, super quo testes deponunt, tunc inquam diuersitas in loco, & tempore inducit singularitatem, & testibus fidem tollit, vt per glossam, *in l. obcarmem, §. fin. in verbo assistit, versi. hoc determinat Ioãnes,* & ibi Bart. *ff. de testibus,* Bald. & omnes, *in l. testium, C. de testibus,* Aymon, *d. 4. parte section, sed enim, num. 16. versi. bene,* & Farinac. *vbi supra nu. 77.*

Y assi auiendo los testigos de la sumaria por la parte contraria presentada, variado en las pregũtas, en el lugar del delito, vienen a tener en si repugnancia, y por el consiguiente vienen a ser testigos omnino falsos.

7 Ni puede obstar a esto dezir la parte contraria, que estas dotrinas proceden quando los testigos deponen de vn acto no reiterable, porque entonces dãdo diuersidad de lugar, los testigos son singulares, singularitate obstatiua: pero quando deponen de acto reiterable, la diuersidad en lugar y tiempo no induze singularidad, neque tolit fidem testibus, vt per glosam *in cap. nihilominus in versic. simul 3. quæst. 9.* Florianus *in l. ob carmen, §. fin. num. 3. ff. de testibus*, Hypolit. Riminald. *in consi. 7. num. 38. & in consi. 274.* & Farin. *vbi supra, num. 85.* Porque se responde a esta dificultad, que essa dotrina procede quando el testigo trata de prouar no vn mismo acto, sino vna continuacion de vn adulterio, porque entonces la diuersidad en el tiempo, y en el lugar, no induze singularidad, porque no se trata de probar vn acto, sino muchos, pero quando se trata de prouar vn acto, aunque sea de su naturaleza reiterable, tunc, los testigos que difieren en el lugar son singulares y no prueuan, vt elle ganter contendit, Farinac. *d. q. 64. num. 87.* ibi: *Sublimita hanc septimam limitationem, vt procedat quando agitur de probando, non solum actum iterauilem, sed etiã iteratum, tunc enim diuersitas in tempore, vel loco etiam quod inducat pluralitatem actuum, non tamen inducit in testibus singularitatem, quia non de vnico actu probando, sed de pluriũ actum probatione agitur, secus autem si agatur de probando vnum actum, & de sui natura iterabilem, non tamen iteratum, quia tunc testes diuersi in loco & tempore dicuntur singulares, & nihil omnino probant, sic bene hanc materiam declarat Aymon de antiquitat. tempor. part. 4. sect. sed enim, num. 2. ad fin. versi. sed aduerte Caccia Lupus in l. admonendi post num. 84. versi. nisi pars interrogata dixerit, quod hoc semel factum est Hypolitus Riminald. d. consi. 7. nu. 53. lib.*

1. *& bene*

n. & bene reasumit, Petra de fideicommissis, d. quæst. 12. nu. 587. & sequentibus. Y assi auiendose tratado de verificar solo vn acto de estrupo de la noche de las Animas, que fue quando se rompio el postigo, segun deponen los testigos, discordando los testigos en el lugar, aunque aliàs, el acto fuera reiterable, cometierõ la dicha singularidad obstatiua, por la qual no solo pierden el credito, sino tambien deuen ser castigados, porque desta singularidad y contradicion resulta contrariedad manifiesta, testes autem inter se cõtrarij non solum non probant, sed etiam vt falsi puniuntur, vt voluit, Arctin. *in consi.* 71. *colun. penultima.* Bosius in tit. de *tortura testium, num.* 35. & *in tit. de opositione contra testes, num.* 17. Simancas *de Catholicis institut. tit.* 64. *num.* 62. Petra *de fideicõmis. d. quæst.* 12. *n.* 817.

8 Lo quarto se cõprueua la fallsedad de estos testigos, con la experiencia que hizierõ los ministros del señor don Francisco Robles, para desquiciar y abrir el postigo, pues siendo de dia fue necessario gastar mas de media ora para romper el postigo. Viendo el ministro entonces lo que hazia, y es cosa cierta, conforme a la informacion de testigos que alli se hizo, que si se hiziera de noche la diligencia, era impossible en dos oras romperle, y esto auia de ser con mucho ruydo, de manera que se alborotàra el barrio y la casa: de lo qual resulta imberisimilitud en las deposiciones de los testigos, y que deponen de vna cosa impossible, quo casu testibus credendum non est cum deponant impossibilia, vt per Marsilium *in consil.* 20. *num.* 60. *lib.* 1. Alexand. *consi.* 16. *nu.* 2. *lib.* 6. Corneus *consil.* 56. *nu.* 4. *lib.* 1. & Farinac. quæst. 65. n. 148

9 Lo segundo que resulta desta deposicion es, la inuerisimilitud en el hecho, porque siendo impossible el poder desquiciar el postigo sin mucho ruydo, y de manera que todo el barrio sintiesse y entendiesse lo que se hazia. No auiendose entendido, resulta inuerisimilitud de sus deposiciones, y no solo de lo susodicho, sino tambien del hecho de que deponẽ, porque

los

los dos testigos, que son Nicolasa, y Isabel, deponen auer visto en el acto a doña Isabel cõ don Pedro: de lo qual resulta grande inuerosimilitud; y assi estos testigos (quando no concurrieran las consideraciones de falsedad tan precisas que se han põderado) veniã por solo este medio a perder el credito, y ser sospechosos de falsedad, Quia testes, qui inuerisimilia deponunt, non solum non probant, sed etiam sunt de falso suspecti, *gloss. in l. obcarmem, §. fin. & ibi* Iacobin. de santo Georgio, *num.* 2. *&* 3. *& num.* 7. Tiraquell. *de rebocandis donation. impræffat. nume.* 45. *&* 46. Bosius, *in tit. de oppositionibus contra testes, num.* 94. *&* 96. Roland. *consi.* 7. *nume.* 17. *lib.* 1. *& consi.* 27. *num.* 28. *lib.* 3. Bertaç. *consi.* 452. *nume.* 12. *lib.* 2. Bursat. *consi.* 346. *num.* 12. *lib.* 4. Menochio *de arbitrarijs, casu* 474. *n.* 59. Mascard. *de probat. lib.* 2. *concl.* 745. *num.* 14. *& lib.* 3. *concl.* 1264. *num.* 1. *&* 13. *& elegan-ter omnino videndus,* Farinac. *quæst.* 65. *num.* 144. *cum seqq.* Y en terminos de testigos que deponen auer visto a vno en el acto, que depongan inuerosimilmẽte, y con sospecha de falsedad, es elegante lugar la decision 69. de Farinac. in antiquis, *tom.* 1. *num.* 11. *versi. vnde excluditur,* ibi: *Zamidius vero deponit de re adeò inuerosimili, vt nullam prorsus fidem mereatur, nempe quod ludouica in domo aliena, nempe comitisse de santo Pliego in Senaculo foribus apertis passa fuerit se cognosci, quod vix de publica meretrice credendum esse, neque tale, quod quam ausus est profiteri ipse med dux, & ideo testi singulari inuerosimilia deponenti, non est credendũ præsumitur verb. falsus, l.* 3. *§. ideo, ff. de testibus,* Abbas, & Felinus, *in c. quia veresimile de præsumptionib.* Ancarranus, *consi.* 24. Alexand. *consi.* 120, *num.* 10. *lib.* 5. Tiraquell. *in præfactione, l. si vnquam, num.* 44. *C. de rebocand. donation.* y assi por este medio bienen a ser testigos omnino sospechosos de falsedad.

10 Vltimamente estos testigos presentados vacilaron en las deposiciones que hizieron, porque respõdieron al señor don Francisco titubeando, y dudando

do

do en la misma deposicion, porque aduirtiendoles en las careaciones de las contradiciones que tenian auiendo titubeado, y temido, y diziendoles que si querian que se escriuiesse, lo que deponian, dixeron que no se escriuiesse: de manera, que por ningun caso tuuieron constancia en la deposicion, que es la propia essencia de la variacion, y vacilacion, porq̃ aduertidas de sus contradiciones se boluian a su primer dicho, que es en lo que consiste, ex celebri doctrin. Bald. *in c. præterea, num. 7. versi. item variatio de testib. cogend.* y de la misma manera que el testigo vario y contrario no prueua, *ex cap. licet causam, & in numeris alijs, quos in id adducit*, Farinacio, *quæst. 66. nu. 13.* de la misma manera el testigo q̃ vacila es sospechoso de falsedad, y no prueua, Ioannes Andreas, *in d. c. præterea, num. 11. versi. horum autem testimonium*, & ibi Hostiens. *numer. 4.* Tindarus *de testibus, part. 3. cap. 7. num. 3.* Bosius, *in tit. de tortura testium, num. 17.* Bertaç. *consi. 117. num. 2. lib. 1.* & Farinacio, *d. quæst. 66. nu. 14.* y estos testigos que assi an valicado deuian ser atormentados, vt pulchre contendit Farinac. quæst. 66. num. 98. & quæst. 79. nume. 75.

11 El dicho de Mateo de Orta tiene ensi la misma falsedad y sospecha della, assi porque depone auer visto de noche a don Pedro, como porque depone que le vio entrar en el aposento, cosa impossible, segun està comprobado en la vista de ojos, porque desde la tapia del jardin no se puede ver ni conocer a persona alguna, ni se puede ver entrar en los aposentos por estar de la puerta del corral adẽtro, y auer encima della vn aposento colgadiço q̃ impide la vista, quo casu, el dicho del testigo es falso, racione naturali, vt eleganter contendit, Bald. *in l. testium, C. de testibus*, ibi: *Quando autem testis diceret se prospexisse inter mediante monte, vel muro, vel alio obstaculo, hoc testimonium ipsa natura falsum esse, & incredibile facit, quod notatur, ff. eodem, l. 3. §. l. Iulian.* idem Bald. *in l. si non speciali, nu. 1. C. de testamentis, ibi nota,*

quod in teste requiritur, quod viderit testatorẽ, & ideo cæcus non potest esse testis idem si cortina, sit immedio, vel paries ita, quod testatorem nullo modo videre possit, y la razon es, porque el testigo que depone de aquello que de ninguna manera pudo ver se presume falso, vt probatur, *in c. ex tenore de testibus, & in l. optimam, C. de contrahend. & committend. stipulat.* Deci. *in consi.* 448. *num.* 25. Mascard. de probat. *conclus.* 746. *num.* 17.

12 Assi mismo tiene sospecha este testigo en que auiendose de hazer estas repreguntas y diligencias, la parte de don Alonso Martinez Galtero le hizo ocultarse y defenderse, para que no pareciesse ni pudiesse ser auido para las diligencias que auia de hazer el señor don Francisco Robles de la Puerta, quo casu suspectus præsumitur de falsitate, & corrupti. ex celebri doctrina, Bart. *in l.* 1. § 1. *ff. de falsis, quæm sequuti sunt*, Abbas, *in c. primo, num.* 6 *& in c. dilectorũ, & ibi:* Felinus *de testibus cogendis*, Farinac. *quæst.* 78. *nume.* 132.

13 Opone a todas las cõsideraciones de falsedad que hemos propuesto, que las repreguntas que hizo a estos testigos el señor don Francisco Robles, no se pudieron hazer a instancia de dõ Pedro, post factam publicationem, *ex text. in cap. per tuas, & ibi glos. in verbo, audiendum, in principio, textus in l. produci*, & ibi gloss. ff. de testibus, Bossius *in tit. de publicat. processus, num.* 22. *&* 25. *in fine, & num.* 27. Clarus *in pract.* §. *fin. quæst.* 53. *vers. quartus est casus, ad finem*, Ant. Gabriel *lib.* 7. *conclus.* 28. *num.* 2. & Farinat. *quæst.* 66. *num.* 255. Lo qual procede, aunque fuera para efeto de declarar la deposicion dudosa, *vt eleganter contendit* idem Farinat. *vbi supra, num.* 256. Porque solo en vn caso se concede semejãte repeticiõ de testigos, post factam publicationem, nempe si iudex velit, & sibi videatur ex aliqua iuxta, & rationabili causa, *ex celebri doctrina* Speculatoris *in tit. de teste*, §. *satis vtiliter, num.* 4. *& post eum* Alexander *in cons.* 238. *num.* 4. *lib.* 6. & Farinat. *vbi supra, num.* 263.

14 Pero

14 Pero sin embargod esta oposicion, se pueden muy bien hazer repreguntas a los testigos, post factam publicationem, que presentados al principio no dieron razon de sus dichos, y estas repreguntas se pueden hazer tá adistantiá partis, quá es officio: y siendo este delicto cometido de noche como se pretende, y con las circunstancias y sospechas que del se pueden induzir, el juez inferior no les hizo las repregũtas necessarias, y asi a mi ver, esto fue lo q̃ mouiò a la sala para que se cometiesse al señor don Frãcisco Robles el hazer esta diligencia, quia testes qui examinati sui dicti rationem non reddiderunt, vt illam reddãt possunt etiam facta publicatione à testationum repeti. secundum Felinum *in c. cum clamor, num. 2. vers. & dicit Bart. extra de testibus*, Anton. Gabriel *tit. de testibus, conclus, 21. num. 78. & lib. 7. conclus. 28. num. 17.* Bossius *in tit. de publicat. processus, num. 24.* & Farinat. *num. 276. d. quæst. 66.* ibi: *Verum quod etiam ad instantiam partis, isto casu testes debeant repeti expresse, dixerunt Tindarus d. c. 4. n. 11. Immola, & Annania in d. c. per tuas, Speculator, & Marsil. relati per Gabrielem dict. conclus. 21. nu. 78. ideo pro concordia dic, quod ad effectum, vt testis reddat rationem, quam in prima depositione, non rediderat potest si iudici videbitur repeti, non ad instantiã partis, quæ testem produxit d. bene ad instantiam partis contra quam est productus, sic enim de consuetudine seruarij, post Bart. quæ allegat testatur, Aretin. in d. c. per tuas, num. 7. nec disentit, idem Felinus colum. 2. vers. & adde, Bald. vbi bene comprobat, & reddit rationẽ huius distinctionis.* Lo segundo, porque quando los testigos no fueran bien examinados e interrogados, iudicis negligentia, como verdaderamente la tuuo el inferior en no pregũtarles y examinarles perfectamente, tunc etiá post factam publicationem possunt, etiam examinari & repi, *vt est textus expressus in d. c. per tuas, in fin. vbi ordinarij interpretes late tractant*, & plures alij relati à Farinat. num. 280. y 281. y asi las doctrinas del capitulo per tuas, que indistintamente se ponderan por la

parte

parte contraria, no proceden en los casos en que las hemos limitado, sino solo simpliciter, quando el testigo fue perfectamente examinado, y dio razon de su dicho, pero en caso que el testigo no la dio, como estos, no la dieron, y huuo negligencia de juez en el examen dellos, tunc, los testigos pueden ser repreguntados y examinados, etiam post factam publicationem.

14 La segunda oposicion que haze la parte contraria, es dezir; que estos testigos fueron examinados en sumario, y ratificados en plenario, y que aunque despues ayan dicho variamente, y contra dicho se a la primera deposicion, adhuc primum dictum, & non secundum est atendendum, porque ya la parte en virtud del primero dicho, tiene adquirido su derecho, y assi ex hoc, fundan, que no auiendose de estar al segundo dicho, que el delito està plenamente probado, quia quando testis in aliquo examine dicit contrarium eius, quod dixerat in alio, tunc nõ secundum, sed primum dictum atenditur, Alberic. *in l. qui falso, num. 6. & ibi Bald. num. 1. ff. de testibus, glos. in c. cum in tua, in fine, & ibi Abbas, & Felinus de testibus, Gabriel lib. 7. conclus. 27. num. 14. Clarus in pract. §. fin. q. 13. num. 9.* Hieronymus del Monte *in tractatu de finib. regund. quæst. 12. num. 2.* & D. Præses Couar. *lib. 2. variar. resolut. c. 13. num. 8. vers. cæterum si testis*, Menoch. *de arbitrar. lib. 2. casu 108. num. 9.* & cum pluribus Farinat. *quæst. 66. num. 124.* y se prueua, *ex c. sicut nobis, de testibus*: y assi pretenden, que aunque ayan variado estos testigos, auiendose ya adquirido de derecho en virtud de su deposicion a doña Ysabel Galtero, no importò que despues variassen y se contradixessen; y es tan cierta la resolucion de que se ha de atender al primero dicho, que aunque sean diuersas causas, y diuersas instancias, el segundo dicho, adhuc primum dictum est atendendum, *ex celebri doctrina* Felin. *in cap. cum tua, num. 4. in fin. de testibus*, Gabriel *lib. 7. conclus. 29. num. 16. & num. 19.* & Farinat. *vbi supra*,

pra, num. 135. pero sin embargo desta oposiciõ, el primer dicho destos testigos no puede obrar nada en fauor de la dicha doña Ysabel, porque quedò deuilitado de manera por el segundo dicho, vt ex eo non possit deferi iuramentum in suplemẽtum, *ex celebri doctrina* Abbatis *in cap. cum in tua, num.* 9. *vers. aut ex interualo, & ibi etiam* Felin. *num.* 4. & Arctin. *nu.* 13. Bossius *in tit. de opositione contra testes, post num.* 6. *vers. debilitatur tamen,* Clarus *in pract. § fin. quæst.* 53. *vers. tertius est casus,* & Couar. *vbi supra, num.* 7. ibi: *Non enim poterit quisquam inficiari, cum testem mendacem saltem esse, & varium, & profecto fidei satis dubie, & ideò caute est cũ eo agendum atenta negotij, & personarum, & temporis qualitate,* & Farinat. *num.* 164. *vbi supra.* Y assi quedò debilitada de manera la deposicion de los tres testigos por las variaciones arriba consideradas, de manera, que ni en suplemento de probança se puede diferir el juramento a la parte, y assi por ellos no se puede induzir probança alguna contra don Pedro de Castañeda.

15 Y lo mismo procede en el dicho de doña Iuana de la Cadena, muger del Capitan don Antonio de Aliaga, prima hermana de doña Ysabel, porque auiendo dicho la susodicha, que don Pedro la vispera de San Mateo auia pedido la mano a doña Ysabel, y le auia dado palabra de casamiento, despues en la ratificacion dixo, no auer sido cierto el auerle dado la dicha palabra, y que lo declaraua assi, por auerlo consultado con vn Padre de la Compañia, y assi à quedado este dicho debilitado de la misma manera, vt nullam fidem prorsus mereatur, *ex traditis* à Farinac. *quæst.* 66. *num.* 226.

16 Vltimamente pretende la parte contraria ocurrir a la falsedad destos testigos, ponderando que se pueden reduzir a concordia, y que assi han de hazer prouança, porque pudo ser que el delito se cometiesse en la cozina y en el aposento, pero de ninguna manera se puede admitir esta cõcordia de testigos, por-

que aunque los testigos contrarios para concordarlos se ha de hazer toda interpretacion en derecho, vt inter illos contrarietas euitetur, *ex textu in cap. cum te de testibus, & quæ late, tradunt* Farinac. *quæst.* 65. Lo qual procede con tanto apricto en derecho, vt etiã sit præsumenda multiplicatio actuum, & factorum, vt per Anton. de Butrio, *in d. cap. cum tu, num.* 3. *&* 4. Bald. *consil.* 492. *par.* 5. Bertaç. *consi.* 15. *num.* 20. Ioseph. Ludou. *decis. Perus.* 9. *num.* 13. *cum alijs relatis*, a Farinac. *vbi supra num.* 38. Esta dotrina procede quando el acto es reiterable, en el qual se puede considerar multiplicacion de actos y pluralidad: pero si se trata de vn acto solo, no se puede considerar multiplicacion, y asi los testigos vienen a ser cõtrarios y falsos, *vt optime considerat*, Farinac. *vbi supra, num.* 39. 40. *&* 41. *Limita hanc primam ampliationem procedere quando agitur de actu iterabili, & iterato in quo multiplicatio potest considerari, & pluralitas præsumi, prout loquũtur præcitati Doctores, & in specie, Menoch. lib. de præsumptio. lib.* 5. *præsumpt.* 23. *num.* 10. *Secus si de vnico tantum actu, vel de sui natura, non fit multiplicatio, nec pluralitas præsumitur in testibus, vt euitetur contrarietas, sed remanent cõtrarij, & falsi, vt bene per Felin. in d. cap. cum tu, col.* 4. *versi.* 4. *etiã in hoc aduertendum extra de testibus, sequitur Corrad. in practi crimin. Rub. de contrarietate testium, eodem num.* 22. *versicul. ne si const. dicitur autem agi de vnico actu, vel quando puta hoc constat ex identitate temporis, vt bene aduertit Aretin. in d. cap. cum tu, num.* 2. *versi. tu autem aduerte, vbi more suo subtiliter & magistraliter loquitur, vel etiam quando illud constat ex confessione partis, quod scilicet testes voluerunt intelligere de vnico, & eodem actu, tunc enim non fit cõcordia, vt per Abbat. in d. c. cũ tu, n.* 2. *ver. quod intelige. & n.* 3. *ad med. versi. nisi per cõfessionẽ partis Aretin. ibid. n.* 2. *versi. quod autẽ dixi, & ibi etiã Feli. col.* 4. *versi. Et adhuc primũ modũ.* Y asi tratãdose de verificar solo vn acto y vna entrada, y constando por la confessiõ dela misma doña Isabel, auer sido solo el estrupo en la cozina, y no en otra parte, no se puede conciliar la cõtrariedad destos testigos.

17 Y quan-

17 Y quando no concurrieran las contrariedades tan grandes que ay en estos testigos, no se les deuia dar fee ni credito, porque en ellos concurré muchos defectos, porque no solo son esclauos y domesticos, como se ha considerado, sino tambien perjuros, como consta de sus mismas deposiciones, porque aunque aliàs en los casos de dificultosa prouança, como es el estrupo, se admitan testigos inhabiles, pero en estos casos no se admiten testigos, qui plures patiũtur defectus, vt *eleganter contendunt*, Stephan. Gratia. *decis. Marquez* 240. *num.* 13. & Farin. *de testibus*, quæst. 62. num. 80. & num. 381. especialmente en defecto de perjuro, el qual es insanable, y no se puede purgar, aunque estos testigos huuieran sido atormentados, *vt elleganter contendit omnino videndus*, Honded. *cõsil.* 100. *num.* 38. *volum.* 1.

18 Y aunque en esta causa se han examinado otros testigos, como son doña Ana de Lorca viuda de Alonso Ponze, y Mariana Martinez, que dizen auer visto ciertos emboçados a la puerta del postigo, y la dicha doña Ana se alarga a dezir, que vio el vmbral del postigo quitado, tienen el mismo defecto, porq̃ siendo impossible, como està verificado, abrirse el postigo, no vienen a hazer fe, demas de que no deponen de presunciõ ninguna de estrupo, sino de actos muy remotos, y que se pueden interpretar en otra parte, porque los hombres emboçados podian estar en aquella calle por otra persona, y no ser el dicho don Pedro, sino otras personas diferentes, y los indicios y presũciones de estrupo, para que obrẽ algo, debent esse concludentia, & delictum inferentia, *vt est notum, & eleganter contendunt Roland. consil.* 16. *num.* 30. *lib.* 1. *& Honded. consi.* 107. *num.* 16. *libr.* 1. De manera que en este pleyto no se puede considerar prouança alguna contra don Pedro de Castañeda, y assi por este primer medio merece ser absuelto.

ARTICVLO SEGVNDO.

19 En la instancia del ordinario està probado po

part

parte de don Pedro, que don Alonso Martinez Galtero padre de la dicha doña Ysabel tenia tablaxe y juego en su casa, y que publicamente daua naypes, y sacaba barato, con lo qual pretendemos que por tener tablaxe al tiempo del delito el dicho don Alõso Martinez Galtero, està escusado don Pedro y otro qualquiera, y no pudo pedir este estrupo ni injuria que se le huuiesse hecho, porque el tablaxero que ordinariamente tiene juego en su casa no puede pedir ninguna injuria que se le aya hecho, *vt constat ex textum in l. 1. §. item notandum, ff. de aleatoribus, & ex l. 6. tit. 14. partit. 7. ibi: Tahures e truhanes acogendo algun ome en su casa como en manera de tahureria porque jugassen, albergando o morando, por tal razon como està en aquel lugar le furtaren alguna cosa, o le fizieren algun tuerto o mal, o deshonra, aquel que los acogio debelos sufrir, y no se lo puede demandar, & ibi Gregor. verb. debelos sufrir,* Puteus, *in tractatu de Ludou. nu.* 46. Menoch. *de arbitrar. casu* 400. *num.* 16. Farinac. *quæst.* 109. *nu.* 155. & Azebed. *in l. 3. tit. 7. lib. 8. num.* 19. *&* 20. Y assi estando verificado por nuestra parte que el dicho dõ Alonso Martinez Galtero tenia tablaxe y casa de juego, no puede pretender la dicha injuria, ni por ella se deue imponer pena alguna al dicho don Pedro.

20 Assi mismo està verificado que la noche de las Animas, que es quando la dicha doña Ysabel pretẽde se cometio el estrupo y quebrantamiento, estuuo el dicho don Pedro en su casa, jugando sin salir della toda la noche, y deponen las criadas que le encerraron en su aposento, y le abrieron por la mañana, y assi diziendo con tan precissa razon este dicho, parece que està bastantemente probada la quartada, y assi por este medio deuiera ser dado por libre el dicho don Pedro, y lo esperamos assi de tan gran Tribunal, donde assi se saben castigar semejantes probanças como las que à hecho la dicha doña Ysabel para obscurecer la justicia de don Pedro, y procurar atribuyrle delito que el no à cometido: Salua in omnibus D. V. C. &c.