



# **Universitätsbibliothek Paderborn**

## **Manuale Parochorum**

In Duos Libellos Partitum

De Decimis, oblationibus, Sepulturis, bonis Parochorum, aliisque scitu  
utilissimis materiis

**Engel, Ludwig**

**Salisburgi, 1668**

§. 5. De Consuetudine.

**urn:nbn:de:hbz:466:1-40891**

286 Pars V. Miscell. Caput I.  
& Civile discepantia sit, inferius in  
§. 6. dicemus. Demum consuetu-  
do præsertim secundum quam jam  
aliquando in contraditorio judica-  
tum est optima legum interpres cen-  
serur l. si de interpretatione 27. ff. de  
legibus.

Dispensatio est relaxatio legis in  
aliquo speciali casu, vel particulari-  
bus personis publica authoritate fa-  
cta, hæc regulariter illi tantum com-  
petit, qui supra legem est, scilicet Le-  
gislatori vel successori ejus, inferio-  
ribus tamen etiam non nunquam  
vel ex speciali privilegio, aut conve-  
tudine, aut ex præsumpta mente su-  
perioris ob magnam causam & dati  
morali impossibilitate superiori  
ad cundi conceditur.

## §. V.

### DE CONSuetUDINE, SUMMARIA.

1. Consuetudo ius non scriptum.
2. Differt à traditione & prescriptione  
ibi cur Deus toleret Iudeos.
3. Consuetudo triple.

4. Ad Consuetudinem requiritur actuum frequentia, sufficiunt tamen extra judiciales.
5. Debet esse rationabilis.
6. Quanto tempore introducatur consuetudo, & quo sensu dicatur prascripta.
7. An & qualis consensus superioris in consuetudine desideretur.
8. Consuetudo non debet interrumpi.
9. Debet esse circa talia, que possideri possunt.
10. Qualiter tollatur consuetudo, & quid operetur clausula: nulla obstante consuetudine.

**D**icitur consuetudo ait Juris &  
Conf. in l. 33. ff. de LL. pro jure  
lege in his, quae non ex scripto descen-  
dunt observari solet. & Isidorus in c. 5.  
diff. I. consuetudo, inquit: est jus quod-  
dam moribus institutum, quod pro lege  
suscipitur. Est igitur consuetudo jus  
non scriptum de moribus hominum  
tractum. Non tamen repugnat con-  
suetudini, si ex post facto in scriptu-  
ra redigatur, prout jus feudale adhuc  
hodie consuetudinarium dicitur, &  
illi libri feudorum, qui in Corpore Iu-  
ris Civilis habentur, consuetudines

fere

288 Pars V. Miscell. Caput I.

feudales appellantur: sufficit enim, num  
quod tale jus in primo sui initio non dehis-  
ex scripto, sive præcepto alicujus le-  
gislatoris, sed ex usu, & moribus de-  
scenderit, neque postea tanquam no-  
va lex per aliquem legislatorem præ-  
ceptum sit.

2. Differt consuetudo à traditione, nitus  
quod illa regulariter introducat & volueret  
constituar novum jus, hæc verò super gelica  
ponat jus antiquum, & potius vices gens  
promulgationis subeat: cujusmodi suam  
fuit illa, quæ circa jus divinum & laicæ à Mo-  
ras leges ab Apostolis & Ecclesia ac moniu-  
cepimus. tenete traditiones ait Apo-  
stolus 2. ad Thessalo c. 2. quas didici-  
sis, sive per sermonem nostrum, sive si alii  
per litteras. unde graviter errant ha-  
retici, qui traditiones Ecclesiæ con-  
temnunt, libenter enim ab ipsis au-  
direm, quomodo sacra Biblia esse sa-  
cram Scripturam à Deo descendens. ut per  
tem aliter, quam ex traditione proba-  
re possint. in ipsa quidem sacra Scri-  
ptura saepius ita legitur: hæc dicit de partici-  
minus, verbum domini fiat in aeterno a-

enim, num &c. si quis tamen (quod absit) io non de his ipsis verbis dubitaret, sanè pri- ujus lema probatio ex traditione petenda bus de- foret, nam utique hæretici ex ore Dei iam no- ea non audiverunt, *vide etiam Zœf.* em præ hoc tit. n. 15. Hinc plane credibile est, quod Deus gentem judaicam non pe ditione, ritus deleri, sed toto orbe dispergi luet & voluerit, cum ritus Judaici Evan- erò sup. gelicam veritatem ad umbrant, & us vices gens judaica, quæ ita constanter jusmodi suam progeniem, & traditiones suas m & sa. à Mose & patriarchis derivat, testi- flesia ac monium assiduum præbeat S. Scri- uit Apo. puræ, ne ab atheis hominibus tan- es didic: quam figmentum explodatur. quid um, sive est aliud hodie gens ista, ait D. August. ranthæ contra Faust. c. 23. nisi quædam scri- fia con-maria, bajulans legem & prophetas ad ipsiis au- testimonium assertio-nis Ecclesie, ut nos e fle sa. honoremus per Sacra-mentum, quod nun- cendens sit per litteram.

proba. Differt quoque consuetudo à præ- 2  
tra Scriptio-ne, quod hæc sit inter privatas dicitur particulares personas, cum unius da- in æterno alterius lucro, illa vero sit usus  
nam

N & ob.

## 290 Pars V. Mi. Caput I.

& observatio totius populi vel com-  
munitatis cum æquali omnium da-  
mno vel luero, licet interim etiam  
consuetudo alicubi dicatur præscri-  
pta, de quo tamen inferius dicemus

Est autem consuetudo triplex, una  
secundum legem, quâ lex superioris in-  
usum deduciter c. in istis §. leges di-  
4. vel inter diversas interpretationes  
quæ ad illam legem adferri possent a  
certum modum observatur, in qua  
locum habet, quod dicitur, consue-  
tudinem esse optimam legum inter-  
pretem l. si de interpretatione 37. en-  
l. seq. ff. de legib. altera præter legem  
procedens in illis casibus, qui à ju-  
scripto decisi non sunt. Tertia con-  
legem, quâ lex scripta vel utru non  
cipitur, vel recepta denuò abrogata  
& tollitur. Non obstat c. 2. c. dicta  
dist. II. lex 2. C. quæ sit longa consue-  
ta in quibus consuetudo legi repro-  
gnans reprobari videtur: nam inter-  
pretatio istorum textuum potest  
mi ex c. cum tanto. II. hoc tit. con-  
suetudo longæva, inquit ibidem Ponti

vel com- licet non sit vilius autoritatis, non ta-  
ium da- men est usque adeo valitura, ut juri  
um etiam positivo debeat præjudicium generare,  
præscr- nisi (hic notetur interpretatio) sue-  
dicemus rationabilis, vel legitimè præscripta.  
plex, una Porrò ad consuetudinem præter &  
perioris contra legem (nam de illa, quæ se-  
leges di- cundum leges est, parum difficultatis  
etatione esse potest) sequentes conditiones te-  
possent possent  
r, in qu- quituntur, primò quod actus, ex qui-  
, consu- bus indicitur consuetudo fuerint  
um inter sèpius frequentati, & ita notoriæ, ut  
e 37. in majoris partis populi notitiam de-  
æter lege- venerint l. i. C. quæ sit longa consuet.  
Panormi. in c. ult. b. t. Quotnam au-  
qui à ju- tem actus ad inducendam consue-  
tudinem desiderentur, non est una  
omnium sententia. Pletique cum  
abrogata lex actuum pluralitatem requirat in  
c. 2. c. dicta l. i. pluralis autem locutio in  
iga conve dubio ad duo restringatur. c. pluralis.  
egi rep. 40. De R. I. in 6. duos saltem actus  
nam inter necessarios statuunt.

potes- Sed rectius id arbitrio Judicis  
tit. con- teliqvitur, qui, cum de consuetu-  
n Ponti- dine quæstio movetur, ex qualitate

N 2. actu-

292 Pars V. Miscell. Caput I.

actuum judicare debet, an majori con-  
parti populi innotuerint, & ita qui-  
dem, ut non tantum aliqui, vel si in-  
guli actum resciverint, sed ut etiam intro-  
alii de populo aliis non contradicen-  
tibus eundem actum imitati fuerint.  
Quod satis colligitur ex dicta l. i. ibi  
probatis his, quae frequenter servatae  
sunt causa cognita statuet &c.

Item queritur, an tales actus debe-  
ant esse in contradictorio iudicio ob-  
tenti rationem dubitandi facit l. cum dam  
de consuetudine 34. ff. de legib. cum nam  
consuetudine, ait ibidem Juris Consilio, quae  
confidere quis videtur, illud explorare terbi-  
dum arbitor, an etiam contradictione  
aliquando iudicio firmata sit. Nihilo quod n  
minus verius est extra iudiciale c. 2. c  
actus sufficere, quia etiam in his contudo  
sensus & usus populi verificatur iuri na  
Dicta autem lex 34. loquitur de con- adeo q  
firmatione non de introductione con- cult.  
suetudinis, id est, quod allegans con- jure  
suetudinem, quam alias tanquam in Sac-  
rem facti per testes probare deberet, similia  
relevetur ab onere probandi, si talis conf

601

majori consuetudo jam aliquando in iudicio ita qui recepta, & pro ea judicatum sit. Imò vel sim si indifferenter actus judiciales ad ut etiam introducendam consuetudinem radicen quererentur, tunc jure civili lapsu 10. fuerint annorum consuetudo contra legem l. i. ibi introducei non posset, quia sententiæ servatae judiciales contra legem latæ sunt ipso jure nullæ, & possunt usque ad 30. annos nullitatis argui.

Secundò requiritur ad introducen-  
dam consuetudinē, ut sit rationabilis,  
nam & consuetudo præcedens, & ra-  
tis Consilio, quæ illam suasit custodienda est, re-  
explorari teribit Imperator in sæpe dicta l. I. C.  
Nihilo quod non ratione ff. de LL. c. ult. hoc tit.  
judiciale c. 2. eodem in 6. Ea autem consue-  
tudo rationabilis non est, quæ vel  
rificatur juri naturali, aut divino adversatur;  
de con adeoque periculum salutis inducit d.  
one con cult. hoc tit. c. fin. de præscript. vel  
gans con jure canonico reprobatur, pro ut  
canquam in Sacris Canonibus sæpius hæc vel  
deberet similia verba leguntur; nulla obstan-  
, si talis consuetudine, quæ potius corruptela

294 Pars V. Miscell. Caput. I.

est dicenda, c. cum Venerabilis 7.  
tit. c. i. eodem in 6. vel ad peccandum  
occasione & viam aperit. c. ex pa-  
te. cum suo summario hoc tit. c. final-  
de præscript. vel denique Ecclesi-  
aut aliás communi Reipublicæ uti-  
litati perniciosa est. Dices, o-  
mnem consuetudinem contra legem  
introductionem esse irrationalēm, ho-  
ipso, quod lex debeat esse ration-  
bilis, & proinde quod contra legem  
rationabilem inducitur, irration-  
abile censeri debeat. R. hoc argu-  
mentum solvendum esse ex iis, quae  
superius de Constitutionibus de  
agatione legum diximus, quod nim-  
rum omnis lex debeat esse ration-  
bilis secundum considerationes  
circumstantias ejus temporis, quae  
fertur & secundum mores certi-  
tatem populi, non autem quod debe-  
at esse rationalis secundum omnes  
considerationes & circumstantias eti-  
am in futurum emergentes, secundum  
omnes populos. videlicet  
textus in c. alma mater de sententia

com. in 6. in Extravag. un. Ioann.  
 22. de torneamentis, & in extra-  
 vag. 2. & 3. de verb. signif. Dices  
 iterum, in c. fin. hoc tit. ait Gregorius  
 Papa, quod consuetudinis non sit vilius  
 auctoritas, non tamen validura contra  
 legem, nisi sit rationabilis &c. si con-  
 suetudo rationabilis, non est, inquires,  
 auctoritatem aliquam habere non  
 potest, si sit rationabilis, hoc ipso etiam  
 contra legem valebit, consequenter vel  
 priora vel posteriora verba citati c.  
 gratis & superflue ponuntur. Di-  
 versas solutiones ad hanc objectio-  
 nem adserit Glossa in dicto c. fin. in v.  
 vilius auctoritas, & Panormi: in eodem  
 c. fin. n. 4. mihi videtur fuisse sen-  
 sus summi Pontificis, consuetudinem  
 in prioribus verbis sumere latius pro  
 quolibet usu longevo, qui ante co-  
 gnitionem superioris habeat auctor-  
 tam de facto apud eos, apud quos  
 viget, non autem de jure, nisi sit ra-  
 tionabilis. unde etiam propter illam  
 auctoritatem facti, quam habet con-  
 suetudo contra legem & dummodo

N 4 ejus

296 Pars V. Miscell. Caput I.

ejus irrationalitas, & peccatum manifestum ac notorium non sit) excusantur legis humanæ transgressores à poena fori externi, & plerumque etiam à reatu conscientiæ si communem obseruantiam & usum bona fide imitentur usquedum consuetudo (*de facto* nimirum talis) à superiori tanquam irrationalibilis tollatur. non male quoque dici potest, tali consuetudini *de facto*, addi nonnunquam per accidens aliquem legis effectum propter communem hominum utilitatem; veluti si confessarii sine approbatione Episcopi exponantur ab inferioribus prælatis secundum consuetudinem loci validè absolvant, etsi supponetur illa consuetudo esse tantum *de facto* talis, dummodo illius validitatem populus bona fide crederet, nec esset à superiori causâ cognitâ sublata, communis enim error jus facit arg. L. barbarius ff. de offic. pret. & dictum est superius p. 3. cap. I. n. 6.

Requiritur tertio ad consuetudi-

nem

nem constituendam diuturnitas tem-  
poris, quo aliquid observatum vel  
practicatum est. Sed circa hoc re-  
quisitum distinguere oportet inter  
statum *popularem* & *monarchicum*:  
in statu *populari*, ubi summa imperii  
& potestas leges ferendi est penes po-  
pulum, certum tempus non requiri-  
tur, sed sufficit populi consensus *l.*  
*de quibus. ff. de legebus. in Monarchia*  
autem statu, ubi superior populi est  
Princeps & Legislator, de Jure *Civili*  
sive præter, sive contra legem intro-  
ducatur consuetudo *decennium* re-  
quiritur. Neque hic distinguen-  
dum est inter *præsentes* & *absentes*,  
sicut in præscriptione, cum populus  
vel civitas nunquam dici possit ab-  
esse. De jure *Canonico* si *præter jus* in-  
troducenda sit consuetudo *decem an-*  
*ni* desiderantur, si *contra jus*, *quadra-*  
*ginta*, sicut contra alia jura ecclesia-  
stica *Gloss. in c. fin. Menoch. de arbit-*  
*cent. I. casu 83.* consuetudo autem in-  
terpretativa legis nec jure *Canonico*,  
nec *Civili* certi temporis lapsum re-

§ N quis

quirit, sed sufficit actuum frequen-  
tia secundum certam interpretatio-  
nem practicata; veluti si dubitetur  
in quibus consensus vel consilium  
Capituli ab Episcopo requiri debe-  
at, quod in jure non satis clarè ex-  
pressum est. Menoch. d. l. n. 10. Pa-  
normi. in c. cum dilecta, hoc tit. n. 7.

Cæterum consuetudo licet jure  
Canonum dicatur præscripta in d. c.  
ult. hoc tit. &c. 3. eodem in 6. id ta-  
men in rigore accipiendum non est,  
sed potius latè & impropriè, sicut de  
jure civili potius consuetudo longa &  
longeva vel diuturna, quam præscri-  
pta dicitur, etenim in præscriptione  
longi temporis ordinariè titulus re-  
quiritur, & etiam in præscriptione  
longissimi temporis, si jus resistat  
præscribenti c. i. de præscript. in 6.  
in consuetudine vero consensus po-  
puli & rationabilitas consuetudinis  
sive præter sive contra legem intro-  
ducatur loco tituli est: quia illi titu-  
li empti, donati, privilegii &c. ordina-  
riè inter privatos tantum procedunt,

to-

toti autem populo hâc facile accommodari possunt. Imò tametsi lex haberet aliquam clausulam consuetudini adversantem V. g. nulla impo-  
sterum valitura consuetudine &c.  
tamen ex nova rationabili causa à Legislatore verisimiliter non prævi-  
sa contraria consuetudo introduci posset; quia hæc ipsa clausula juris tantum humani & positivi est, uni-  
versim autem contra legem huma-  
nam consuetudo rationabilis admit-  
titur in sâpe dicto c. ult. hoc tit. Pa-  
normi ibidem n. 20. & 24. Deinde  
etiam in præscriptione bona fides re-  
quiritur, & nulla valet quanticunque  
temporis absque bona fide præscri-  
ptio c. ult. de præscript. sed cum bona fi-  
des nihil sit aliud, quam ignorantia pro-  
babilis juris alieni, consuetudo autem  
contra jus & legem superioris etiam  
ex certa scientia illius juris cæteris  
paribus introduci possit Gloss. in dicto  
c. ult. in verbo. præscripta. ideo bona  
fides ordinariè non requiritur, sed ite-  
rum supplet causæ rationabilitas. Il-

læ tamen leges, quæ sub peccato obligant, uti sunt leges festorum decimarum, jejuniorum &c. eatenus ~~br~~  
nam fidem requirunt, ut transgressores talium legum à peccato excusentur, alias ex actibus illorum peccaminos nullा induceretur consuetudo. Unde in talibus vix aliter quam tempore immemoriali consuetudo intrudet potest, attendendo scilicet non actus primorum, qui legem fortassis culpabiliter non servarunt, sed sequentium, qui bona fide imitati sunt exemplum suorum majorum, supponentes, suos antecessores legitimam causam vel remissionem ad non servandam legem habuisse. Sylverbo consuetudo n. 12. & Panormi in c. 1. de Treuga & pace n. 4.

7 Quartò extra statum popularem requiritur consensus superioris; cum enim consuetudo sit lex, aliter quam cum autoritate ejus, qui habet protestatem legis condendæ introducere non potest. Sed hic queritur, in singulis particularibus casibus r*et*

quiratur scientia & tolerantia superioris, vel utrum sufficiat consensus ille generalis, qui in utroque jure in ipso titulo de consuetudine omnibus consuetudinibus rationabilibus datus est? Verius & communius receptum est, hunc generalem consensum sufficere, & consuetudinem etiam ignorantie superiore introduci posse: tum quod *in c. fin. hoc tit.* solum requiratur, ut consuetudo sit rationalis, & *præscripta, præscriptio* autem etiam contra ignorantem procedat; tum etiam ex textu *c. i. de constit.* *in 6.* ubi dicitur, quod Papa plerumque ignoret statuta & consuetudines locorum *Panorm.* *in eodem cap. fin. n. 13.* putant quidem aliqui, quod si sciente & paciente legislatore actus contra legem fiant, tunc minus spatium ad introducendam consuetudinem requiratur: sed id de lege aliquando *recepta* non admittit *Panorm. c. l. n. 14.* eo quod lex *recepta* debeat per *præscriptio-* *nem aboleri, scientia autem ejus, con-*  
tra

tra quem præscribitur, de jure non minuat præscriptionis tempus. quo facit etiam textus in c. cùm jam dñum. de præbendis. quòd multa per patientiam tolerentur, quæ in iudicium deductæ tolerari non debebunt, admittit verò in c. 1. de Treuga & pace n. 4. vers. ego sic distinguerem &c. in lege recipienda, ita ut tunc non requiratur certum tempus, sed sufficiat binus aut trinus actus publicus in contrarium sciente & non contradicente legislatore factus, quòd hoc casu non agatur de tollenda (ubi præscriptio ne opus est) sed impedienda obligatio ne legis, quam legislator tolerans actus contrarios remisisse præsumi potest.

8 Quintò requiritur, ut consuetudo ante completum præscriptio nis tempus, vel per ipsum populum exercendo actum contrarium etiam unicum, vel per superiorem, puniendo transgressores legis, non sit interrupta: alias enim post talem interruptionem inchoanda foret. Si

verò

vero tempus consuetudinis jam esset  
completum, unus actus in contrarium  
non noceret, sed debet cōsuetudo  
tollī eo modo quo mox dicemus. *Ab-*  
*bas in dicto c. final. n. 19. Paul. Lay.*  
*de legib. c. ult. n. 14.*

Sextò demum requiritur, quod  
consuetudo sit circa talia, qua præ-  
scribi possunt; sicut ergo Laici spi-  
ritualia jura præscriptione ex defe-  
du possessionis acquirere non pos-  
sunt, ita nec consuetudine etiam im-  
memoriali. Quare illa regula, quæ  
traditur à Glos. & DD. in c. super qui-  
busdam de verb. signif. quod acquisibi-  
le per privilegium possit etiam acqui-  
ri per consuetudinem, vel præscriptionem  
temporis immemorialis, tantum pro-  
cedit in ijs, in quibus non datur in-  
capacitas possessionis. Plerumque  
etiam concurrit ad impediendam ta-  
li casu consuetudinem, quod ea ra-  
tionabilis non sit, vel in detrimentum  
Ecclesiarum tendat. *Glos. & Panor.*  
n. 15. in d. c. fin. hoc tit.

Tollitur consuetudo semel legitimi-  
mè

mē constituta & introducta non per unum solum actum contrarium, sed per consuetudinem aut legem contrariam, & quidem lex generalis tollit consuetudinem generalem contrariam, sed non particularēm, quæ in uno vel altero particulari loco viget, nisi id ipsum exprimat. *per textum not. in c. I. de constitutionibus in 6.* Probabiliter autem censetur satis exprimere per clausulam illam generalem *nulla obstante consuetudine &c.* ut enim ista clausula habeat aliquem effectum, debet posse intelligi non de consuetudine generali, utpote quæ etiam sine hac clausula per legem generalem abrogatur, sed etiam de particulari, cum omnis consuetudinis sit derogativa. sicut alias dicere solemus, qui omne dicit, nihil excludit &c. quod tunc minus dubit habere videtur, si lex addat *nulla obstante consuetudine*, *privilegio vel statuto &c.* tunc enim cum statuti & privilegii (quæ particulares & privatae leges sunt) quoque meminerit, uti que

que etiam consuetudinem particula-  
rem intellexit. Cæterum hanc clau-  
sulam, nulla obstante consuetudine, ma-  
gis communiter DD. cum Glos. in  
Clem. statutum de elect. in ver. consue-  
tudine. accipiunt de consuetudine  
præsente, quæ viget tempore nova  
legis conditæ, non autem de consue-  
tudine imposterum inducenda. Si  
tamem lex consuetudinem impro-  
baret tanquam prorsus irrationali-  
lem & corruptelam, tunc ex defectu  
rationalitatis contraria consuetu-  
do, nisi ex nova causa introduci non  
posset ut paulò superius in 2. & 3. re-  
quisito dictum.

§. VI.

CORONIS HUIUS  
CAPITIS I.

De libris & constitutionibus Cano-  
nicis, eorumque Origine  
& Authoritate.

Pro Coronide hujus Cap. I.  
mihi visum est, post genera-  
lem