UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Consiliorvm Sive Responsorvm Avgvstini Beroii Bononien. I. C. Praestantissimi Volumen ...

Cum Summariis, & Indice rerum, ac verborum locupletissimo

Vltimarvm Volvntatvm, Svccessionvm, & Legitimationum materias distinctè continens

Bero, Agostino

Venetiis, 1577

Consilivm LVIII.

urn:nbn:de:hbz:466:1-96520

Visual Library

& legitimatio reſtitutiua priſtinę naturæ facta per re-
ſcriptum principis,vt colligitur ex ijs,quę tradit Bar.
per illũ tex.in d.l.cõium in prin.iuncto.§.filiũ in auth.
quibus mod.natu.effician.ſui,& hr̄ per Card.Alex.in
d.c.per venerabilem in 87.col.& Alex.poſt Bar.in d.l.
ex functo,& in l.neceſſarijs in vlt.col.ff.de acqui.hær.
& ponũt latè Moder.in c.per tuas qui fil. ſint legit.&
in d.c.per venerabilem col.12.qui allegãdo plures ex
preſsè innũt,ꝙ dicta iura in d.§.& qm̄,& in d.l.cõmu
niũ in fi.procedunt in legitimatione facta per oblatio
nem curiæ,vel in legitimatione collatiua, nõ autem
in reſtitutiua,per quã quis reſtituitur primęuę naturę
per reſcriptum principis ĩ latiſſima forma, qualis eſt
legitimatio in caſu noſtro: & ita etiam intelligit Bal.
in c.per tuas de maio.& obed.& gl.in l.3.in prin.C.de
natur.lib.& Ang.in terminis in cõſi.17.& Alex.in d.l.
39 neceſſarijs in vlt.col.ff.de acqu.hęred. Præterea † illa
iura poſſunt intelligi reſpectu legitimæ debitæ iure
naturæ,& non reſpectu aliorum bonorũ,nã ſicut pa-
ter teſtando non potuiſſet filiæ in legitima p̄iudicare
ita nec legitimando, vt dicunt doc.maximè Moder
niſſ.in d.§.& quid ſi tãtum,ſed quoad alia bona pater
potuiſſet teſtãdo præiudicare etiam extraneum inſti-
40 tuendo,ergo & legitimãdo: & ideo † cum filius fue-
rit legitimatus,& primæuæ naturæ ĩ latiſſima formæ
reſtitutus,cui de iure debetur legitima debita iure na
turæ,& ꝗ ad illã admittitur,ad ea, quæ hñr ꝑ Alex.in
ↄſi.139.vol.j.per no.per Iac.de Bel.in d. §.& qm̄, ibiq;
eſt gl.no.& per Anto.in d. c.per venerabilem cum ſi-
milibus ibi allegatis,ſequitur,ꝙ legitimatus ad legiti
mã iure naturæ debitam vnà cum filia admittetur, ꝗ
enim ad partem admittitur,partẽ facit, vt habetur ꝑ
Bar.& alios in l.huiuſmodi.§.ſi Titio ff.de leg.j.& in
l.j.§.ſi pater.ff.de cõiungen.cũ eman.lib.per Alex. in
d.§.& quid ſi tm̄.per Sal.& Bald.in auth.nouiſſima.C.
de inoffi.teſta.& per Bart.in repet.l.pater filium.ff.eo.
tit.& gl.in d. §.& qm̄ dicens non poſſe plus relinqui
filio legitimato, ꝗ̄ fuerit relictum vni ex filijs legiti-
mis,& naturalibus,cui minus fuit relictum, dummo
do illi non fuerit relictum minus legitima debita iu-
re naturę,sẽtit illo debere eſſe pares, & ęquales quo-
ad legitimã. hoc eſt ꝙ legitimato non poſſit plus re-
linqui de legitima,ꝗ̄ fuerit relictum filio legitimo,&
naturali: Item innuit legitimam iure naturæ debitã
ita deberi filio legitimato,ſicut legitimo,& naturali
41 ergo in ea ſimul admittentur.Præterea † dicta iura in
d.§.& quoniam, & in d.l.communium in fi. loquen-
tia de iure cõmuni , & de legitimato de poteſtate or-
dinaria, & de iure communi non habent locum in
eo,qui legitimaretur contra ius commune,& de po-
teſtate abſoluta,videlicet de plenitudine poteſtatatis
hoc eſt per reſcriptum,extantibus legitimis, & natu-
ralibus,vt concludunt doct. communiter, illa enim
iura nõ poſſunt dici hoc cõſideraſſe arg. l.apud Iulia-
nũ.ff.de leg.j. ¶ Præterea in hoc iudicio ſummario ,
& mero poſſeſſorio hæc oppoſitio tanquam concer-
nens petitorium non dẽt retardare,quin filius inſtitu
tus in poſſeſſionem immittat̃, licet enim quoad par-
tem bonorum filius legitimatus poſſit haberi pro nõ
ſcripto per tex.in d.l.hac edictali,tñ eſt immittendus
in poſſeſſionẽ omnium bonorum iuxta d.l.fi.nam ẽt
ſi hæres ſcriptus in totũ haberetur pro nõ ſcripto , tñ
nõ impeditur, quin in poſſeſſionem immitti dẽat ex
d.l.fi.vt ſupra dixi,quia hoc ꝙ habeatur ꝓ nõ ſcripto,
potius facit ad cãm petitorij,ꝗ̄ huius poſſeſſorij,vt in
d.l.2.C.de edic.diui Adr.tol.iunctis præmiſſis. Adde,
ꝙ & ſi habeatur pro non ſcripto quoad illud plus,qđ
42 fuit ei relictũ,† tñ illud plus filiæ nõ accreſcit,neq; de
betur,nec tex.in d §.& quoniam,& in d.l.cõmunium
in fi.hoc dicit, ſolum enim hæc iura dicunt patrem
non poſſe plus relinquere filio legitimato,ꝗ̄ ...
rit vni filio legitimo,& naturali, non aũt dic...
plus reliquerit, illud plus accreſcat, & acqui...
lio legitimo, & naturali, ſed debebitur ſubſti...
is datus fuit,iuxta ea,quæ habentur per Bar.in ...
de hæ.inſt.vbi ſi ſpurius ſit inſtitutus, id,qđ ille ...
nõ põt,ſubſtituto debet̃:& ideo tex.in d.l.hac ...
loquit̃ in caſu diuerſo à caſu nr̃o,& vt dicit ibi ...
lex vlterius ꝓceſſit,declarando,ꝙ hẽatur pro nõ ...
pto,& accreſcat,quod non fit per tex.in d.§.& qm̄ ...
in d.l.communium in fi. Ergo ex diuerſis nõ eſt ...
43 rendũ iuribus vulgaribus.¶ Et ſi diceretur, ꝙ cum
in iure ſit certum plus nõ poſſe reliqui filio legitima-
to,quam legitimo,& naturali,illud poteſt in hoc iu-
dicio ſummario opponi,quoniã ſtatim,& incontinen-
ti ꝓbari põt,cũ ius ſemper ſit in ſe certum l.cum qui-
dam.§.ſuum hæredem.ff.de acquir.hr̃d.Rñdeo, ꝙ
44 † lex ſemper eſt certa de eo, quod eſt certum in rerum
natura, vel in iure,& non de eo,quod eſt ...
Bar.in d.l.cũ quidam,& in l.ventre in 2.col.ff.de ...
hæred.aliquid enim poteſt eſſe dubium in iure, ...
l.in ambiguo.ff.de rebus dub.& ibi Bart.ſed an ...
poſſit relinqui filio legitimato per reſcriptum in am-
pliſſima forma,eſt dubium,licet ſit certum de legiti-
mato per oblationem curię,vel per legitimationem
collatiuam,vt ex præmiſſis colligitur,ergo ...
propoſitum facit id quod volunt Bar.in l.cũ prolo...
de re iudi.& Bal.in l.cum proponas.C.de rebus cre...
ꝙ ius dicitur certum , quando de illo conſtat ex ...
apertura librorũ, ſecus vbi ſunt rõnes, & opiniones
45 hinc inde.Præterea † quoad iuris effectũ, & execu-
tionem nõ ſufficit legem eſſe in ſe certã de eo,quod
certũ in rerũ natura,vel in iure,niſi ẽt iudici ...
legis ſit certũ,vt voluit Bar.in d.§.ſuũ hr̃dẽ.ſed in ca-
ſu noſtro nõ põt dici certũ iudici,cum hinc inde ſint
46 opiniones,& rõnes,ergo &c. ¶ Adde p̄dictis, ꝙ li-
cet Bal.in d.c.per tuas de maio.& obed.teneat ...
d.§.& qm̄ poſſe hr̃e locũ in quolibet legitimato, ...
illud dictum fortè poſſet intelligi, quando legitima-
tio per reſcriptum facta fuiſſet cũ clauſula ...
dicio aliorum filiorũ legitimorũ,vel venientium ab in-
teſtato,& ita videtur loqui Bal. ſi eius verba ...
tur:& in hoc caſu loquitur Sozi.in cõſi. ...
qui plures allegat,& ita etiam ipſe conſuluit in cõſ.
41.Nec eſt verũ, ꝙ Alex. in aliquo loco ...
pro contraria opinione, ut colligitur ex eius ...
in l.ex facto.§.ſi quis rogatus in vlt.col.ff.ad Treb. ...
mo ſi recte conſideretur in l.adoptiuum.§. ...
2.de in ius vocan.tenet,plus poſſe relinqui filio legiti-
mato per reſcriptum in ampliſſima forma,& ...
fert dictum Bal.in d.c.per tuas,intelligitur, ...
nendo opinionem Pauli Caſt.volẽtis, ꝙ legitimatus
per reſcriptum non dicatur verè legitimatus, ...
eſt ille,qui fuit oblatus curiæ,vt per Moderniſſ. in c.
per tuas in vlt.col.qui fil.ſint legit.ſed ipſe ibi tenet ...
riam opinionem,ꝙ ſit verè legitimus,& non ...
go præſupponit poſſe ei plus relinqui. ¶ Vltimo ...
cta ceſſant in caſu noſtro,qm̄ nõ ſolum per re-...
Papę,ſed ẽt aliorũ, qui hunc Mathæum legitima-
runt,fuit expreſsè,& ſpecialiter derogatũ ...
§.qm̄,& omnibus legibus imperialibus,vt ...
tenore apparet ex illa clauſula non obſtantibus legi-
bus imperialibus aliquibus,ad tradita per Salic. in ...
in fi.C.de natur.lib.& per Ale.in d.l.ex facto ...
& ita dicò iuris eſſe. Laus Deo.

SVMMARIVM.

1 *Remedium.l.fi.C.de edic.diui Adr.toll.fideicommiſſario ...*
competat & nu.5.
2 *Si teſtator vxori ſuæ vſumfructũ omnium bonorũ relin...*

... eius mortem alium hæredem vniuerſalem inſtituat, vxor ... in proprietate hæres erit,& alterius inſtitutio in fideicō. ... Contra nu.6.

... facta primo fideicōmiſſario, actiones ipſo iure in ſe- ... abſque reſtitutione tranſeunt.

... ſarius de manu hæredum grauati hæreditatem cape ... debet,alioquin ſi propria auctoritate capiat,iure fideicōmiſſi ... uatur.

... tator purè vnum inſtituit,& alium ſub conditione,quomo- ... hæres dicatur.

... tus in re certa propria auctoritate rem,in qua fuit inſtitu ... apprehendere poteſt.

... tus iure inſtitutionis relictus etiam non adita hæredita ... etur,ſecus ſi iure legati,vel relicti fuiſſet relictus.

... ſione in poſſeſſionē ex beneficio l.fi.C.de edic.diui Adri. ... fideicōmiſſarius ēt habens à teſtatore facultatem propria ... ritate ingrediendi cōcurrat cum hærede grauato,præferē ... tanquam legitimus contradictor ipſi fideicommiſſario.

EPITOME.

... SSIO in poſſeſſionē ſm l.fi.C.de edi.diui Adr. ... fideicōmiſſario nō cōpetit ante factā reſtitutio- ... verbalē, qn̄ teſtator vnū in vſufructu omniū ... quoad vixerit,inſtituit, & aliū poſt eius mor ... proprietate,cui titiū ſubſtituit, q ex be- ... d.l.fi. vellet in poſſeſſionem immiti.

CONSILIVM LVIII.

[V]ISO teſtō, & illius verbis diligenter cōſideratis,prima facie dicēdū eſſe vr̄, ꝙ Marię Blanchę fideicōmiſſariæ ex teſtō olim magiſtri Alberici ꝯ hæredes olim Petrimarię ... Alberici dicatur cōpetere remediū l.fi.C. ... diui Adr.toll.quantū eſt reſpectu dimidiæ bo ... poſſeſſorū ꝑ dictos Petrūmariā, & Albericū cōi ... in caſibus,in qbus actiones ipſo iure in fidei- ... ſſariū trāſeūt nullaq; ēt verbalis reſtitutio requi ... fideicōmiſſario ꝯpetit remediū d.l.fi.vt ibi no. ... col.4.& habet ibidē ꝑ Alex.col.2. Bar.in l.pe.§.fi. ... Treb.& Ang.in cōſi.138.incip.Præmitto ad cui ... fi.Sed in caſu noſtro actiones in ipſam Mariæ ... abſq; alia reſtitutione ēt verbali ipſo iure trā- ... ergo &c.Probat hæc minor, cōſiderādo in pri ... ꝙ Albericus teſtator reliquit hæredē vſufructua ... Lucretiā eius matrē tp̄e vitæ ſuæ, & poſt illi⁹ mor ... inſtituit hæredē vniuerſalē Petrummariā eius fra- ... Et ſi ille decederet qn̄cunq; ſine filijs maſculis ex ... legitimo matrimonio à natiuitate procreatis, tūc & ... caſu teſtator ſubſtituit dictā Mariā : qbus ſtātibus ... mater dicti teſtatoris nō ſolū in vſufrctu tp̄e eius vi ... hæres extitit,ſed etiā in proprietate arg.l.j. §.ſin ex ... fundo,& l.ſi qs ita hr̄s inſtitutus fuerit, excepto fun- ... ff.de hæ.inſti.& inſtitutio Petrimariæ fratris reſol- ... in fideicō.& perinde eſt,ac ſi mater poſt mortē ... eſſet reſtituere Petromarię eius filio fratri te ... Ang.ī l.filius à patre ff.de lib. & poſth.Ale.in ... 11.& in conſi.162.lib.2.& in cōſi.83.lib.3. Sali. ... l.extraneū col.fi.C.de hę.inſt.& Bal.in l.id,qđ ... bus C.de epiſ.& cle.Pau. Caſt.in d.§.ſin ex fun ... quo clarè infert, ꝙ Petrus Maria frater teſtato- ... primus fideicōmiſſari⁹,dicta vero Maria ſoror ... teſtatoris eſt ſcđa fideicōmiſſaria: † Vbicūq; ... eſt reſtitutio primo fideicōmiſſario , actio ... ipſo iure trāſeunt in ſm fideicōmiſſariū abſq; re- ... ne d.l.pe.§.fi.C.ad Treb.ibiq; Bar.& alij, & doc. in l.j.§.de illo ff.eo.tit.eoque magis hoc dicēdum eſt in caſu iſto, ꝙ hæredes primi fideicom. fuerūt in mora per interpellationē cōſtituti ad no. per Iaſ. & Soz. in d.§. de illo. Probatur autē per teſtes examinatos ꝑ parte dictæ Mariæ, ꝙ Petruſmaria poſt mortē Lucretiæ matris tenuit,ac poſſedit bona Alberici,q̄ prius ꝑ Lucretiam ipſam tp̄e eius vitæ poſſeſſa fuerunt,& ſic ſatis probatur reſtitutio re ipſa facta primo fideicommiſſario iuxta l.reſtituta cū ibi no.ff.ad Treb.ergo ex quo ſumus in caſu,in quo reſtitutio nō requiritur, vr̄ competere remediū d.l.fi.per ſupradicta. Nec poſſūt vllo pacto hæredes Petrimariæ impedire ſummariā cognitionem,neque immiſſionē,cum ſolum probent de illorum poſſeſſione, per quam ſolā abſque titulo ſimili nō efficiuntur legitimi ꝯdictores,vt notāt omnes in d.l.fin.& clariſſimi iuris eſſe videtur.¶ Quibus tamen non repugnantibus,ꝯ̃riam ſententiam puto eſſe veriorem, ꝙ hæredes dicti Petrimariæ, qui ſunt in poſſeſſione dictorum bonorum,dicātur legitimi cōtradictores,quodque ipſa Maria non ſit in bonorum poſſeſſionem immittēda ex beneficio d.l.fi. niſi prius facta ſibi reſtitutione verbali,vel reali per hęredes Pe-
4 trimariæ,† ex quorum manibus ea capere debet, nō autem propria auctoritate iuxta tradita in l. cohæredi §.cū filiæ per Imo.Alex.& alios cōiter ff.de vul. & pup.vbi fideicōmiſſarius capit de manu hæredū grauati, qn̄ is poſt eius mortem reſtituere grauatus fuit, & in l.reſtituta,& in l.filiam fratribus ff.ad Trebel. facit etiam,quod habetur in l.pe.C.eod.tit.vbi ſi hæres grauatus ſit hæreditatem reſtituere poſt eius mortē, & decedat ſine hærede, fideicōmiſſarius auctoritate propria capere poteſt,& in eum iura, actionesque trāſeunt,nulla etiam facta reſtitutione. Si ergo cū hærede deceſſiſſet,ſecus eſſet: alioquin ſi fideicōmiſſarius propria auctoritate bonorum poſſeſſionem ingrederetur,iure fideicōmiſſi priuaretur,ad not.in l.j.ff.quorum lega.& in l. nō dubium C.de leg.& habetur in d. l.fi.maximè per Sal.& Alex.in vlti.col.& melius in d.
5 l.filiam fratribus. Et † ideo concludunt doct. cōmuniter poſt Bar.& alios in d.l.fi. ꝙ ſi nondum facta fuerit reſtitutio ſaltem verbalis fideicōmiſſario, ipſe nō eſt in poſſeſſionem mittēdus ex beneficio d.l. fi. quia prius reſtitutionem petere debet: Niſi eſſemus in caſu quo reſtitutio ipſo iure facta cenſeretur, & actiones,& iura eſſent ipſo iure abſque aliqua reſtitutione in fideicommiſſarium tranſlata iuxta l.pe.C.ad Treb. vbi ponuntur caſus,in quibus ipſo iure tranſeunt,& à iure cenſetur reſtitutio facta: & inter alios ponitur, quando primus fideicommiſſarius eſſet grauatus reſtituere ſecundo:quod quidem nō eſt in caſu noſtro, quoniam Petruſmaria frater teſtatoris, ex cuius, vel ſuorum hæredum manu dicta Maria fideicom. capere debet,vt in teſtamēto,iunctis prædictis dicitur hæres directo inſtitutus,& non fideicōmiſſarius,& conſequēter Maria dicitur eſſe prima fideicommiſſaria: Ergo ipſi non competit remedium d.l.fin. niſi reſtitutione facta,vt ibi volunt doct.cōiter.¶ Sed tota vis cōſiſtit in reſpondendo ijs,quæ ſupra in contrarium fuerunt adducta, ꝙ ex quo teſtator Lucretiam matrem inſtituit in vſufructū omnium bonorū toto tempore eius vitæ, & poſt illius mortem Petrummariā fratrem ſuum,mater ex iure accreſcendi cenſetur inſtituta hæres vniuerſaliter in omnibus bonis nō ſolùm quoad vſumfructum,ſed etiam quoad proprietatē,& conſequenter poſtea cenſetur per fideic.grauata reſtituere Petromariæ per ea,quæ habentur per Bal. in d. l.id, ꝙ pauperibus in q.14.& per Pau. Ca.in d.§. ſin ex fundo,& per Ang.in d.l.filius à patre cū ſim.Sed huic
6 fundamento reſpondetur,† ꝙ ꝯ̃ria opinio eſt verior, atq; cōmunior,magisque proxima voluntati,& mēti teſtatoris,alia vero expreſsè repugnat,vt notab. declarat Ioan.de Imo.in d.l.ſi filius à patre,& in l.hæreditas ex die col.vlt.ibiq; Ange.ff.de hær. inſti.& Imo.

in c.fi.in vlti.col.de pigno.eãdem opinionẽ ſequutus
eſt Ale.ſemper in lecturis in d.l.ſi filius à patre,in l.ex-
traneum,C.de her inſti.& in d.l. id,quod pauperibus,
vbi rationi Baldi ibi reſpõdet:idem ſequutus fuit Be-
nedic.de Plumb.ſolemnis doctor in l.qui duos.§.j.&
in l.libertas in fi.ff.de manu.teſta.vt refert Alex. in d.l.
id,quod pauperibus. Neq; huic ſnīæ obſtat d.l.j. §.ſin
ex fundo, & d. l. ſi quis ita hæres inſtituatur excepto
fundo.ff.de here.inſtit.quia ſm̃ Alex.in d.l.id,qđ pau-
peribus illud procedit, qñ vnus tãtum eſſet inſtitutus
nec eſſet ſpes ꝙ alius ex illo teſtamento vnquam adi
re poſſet:ſecus vero, quando alius eſſet hæres inſtitu-
tus, ſpeſque foret illum aliquo tempore adire poſſe:
nam tunc inſtitutus in vſufructu dr̃ hæres in re certa,
& loco legatarij habetur, vel tertiam ſpeciem facit,
vt dicatur hæres participius,vt in l.quoties,ibiq; Bart.
C.de hære.inſtit.in d.§.ſin ex fundo,& in l.ex facto, &
vbiq; Imo.ff.eo.tit.Hãc eandem opinionem ſequitur
ſubtilis doctor do.Aret.in d.l.ſi filius à patre,vbi in ſe
cundo articulo,vel caſu materiam egregiè proſequi
tur,& nonnullis aduerſantibus reſpondet;neq; ab ea
Pau. Ca.ibi recedit,illamq; eſſe veriorem, magiſque
æquam conſtat, quoniam ꝯtraria opinio, ꝙ vxor in
vſufructu inſtituta ſit hæres inſolidum etiam quoad
proprietatem, & pleno iure, quodq; poſt eius mortẽ
dicatur per fideico.grauata reſtituere.fratri inſtituto,
& ſic verba directa, quibus frater ſit hæres inſtitutus,
poſt mortem vxoris ad fideico.trahantur arg.l.pater
filium in fi.cũ ijs,quæ ibi dicuntur.ff.de leg.3.& iuxta
ea,quæ habent in l.verbis ciuilibus.ff.de vulg. & pup.
& l.ſcæuola cum materia.ff.ad Treb.dicitur eſſe om-
nino ꝯ mente teſtatoris,qui voluit matrem inſtitutã
habere in eius vita ſolum vsũfructũ formalẽ, prout à
proprietate ſeparatus eſt,non autẽ proprietatẽ, quiq;
noluit matrem poſſe retinere quartam, nec quicquã
aliud vltra vſumfructũ, nec voluit etiam aliquo mo-
do hæredes ipſius matris poſſe retinere, & detrahere
quartam trebellianicam,quia de illis nullam penitus
mentionem fecit,nec vllu modo cogitauit,cuius cõ
trarium contigeret,ſi cõtraria opinio Angeli,Baldi,
& ſequacium vera eſſet, vt ipſi præſupponunt,iunctis
ijs,quæ habentur in d.l.cohæredi.§.cum filiæ,& in d.l.
inſtituita cum ſimi. Propterea in dubio ſi diſpoſitio,
& voluntas teſtantis aliter ſaluari poteſt, quàm dicũt
Ang.& Bal.prout poſſe ſaluari videtur, nõ eſt recedẽ
dum à verbis, & mẽte teſtatoris, quæ ex verbis colligi
tur l.non aliter ff.de lega 3.l. Labeo.ff.de ſuppel. lega.
l.in conditionibus primum locum.ff.de cond.& de-
mon.l.cum virum.C.de fideicom. Nam fortis præſũ-
ptio in iure dicitur eſſe illa, ꝙ teſtator ſemper cenſeri
debet voluiſſe diſpoſitionem ſuam valere l. ſi quãdo
cum ſimil.C.de inoffi.teſta.& ff.de lega.j. Saluari autẽ
in caſu noſtro diſpoſitio teſtatoris poteſt ex vna cõ-
7 muni opinione, quæ habet,† ꝙ ſi teſtator vnum inſti
tuit purè, & alium ſub conditione, & cõſequenter ẽt
poſt mortem purè inſtituti, quæ dicitur eſſe cõditio
l.dies incertus cum ibi no.ff.de cond.& demon.& ha-
betur in l.extraneum.C.de hære.inſtit.tunc inſtitutus
purè pendente conditione non dicitur hæres in ſoli-
dum,ſed pro ſua parte tantum,in qua fuit expreſsè in
ſtitutus ſecundum aliquos,vel ſecundum alios ſi inte
rim eſſe hæres inſolidum dicetur,eueniente conditio
ne deſinet eſſe hæres, & vterq; dicetur eſſe hæres dire
ctus pro parte ſua, vt habetur per Bar. & alios in l.pla-
nè.§.ſi cõiunctim.ff.de leg.j.gl.in l.2.ff.ſi pars hære.pe
tat.Ang.& Moder.in l.ſiquis ita ff.de hær.inſtit.Bal.&
alij in d. l. extraneum: Vnde ſi hoc dicamus in caſu
prædicto, multo magis dicendum erit in caſu noſtro,
cum inſtitutus in vſufructu, & ſic in re certa ad tradi-
ta in d. l. quoties cum alijs dicatur minus iuris habe-

re, quam habeat inſtitutus in quota: & conſe[illegible]
mater inſtituta in vſufructu interim in vita ad [illegible]
non trahet, vel ſecũdum aliam opinionem poſ[illegible]
tem ſuam deſinet eſſe hæres quoad proprietat[illegible]
ſecundũ opinionem aliorum, de qua in d.§.ſi co[illegible]
ctim, in d.l. extraneũ & Bal.in d.l.ſi filius à patre, [illegible]
rim in vita, & ſic pendente cõditione purè inſti[illegible]
dicetur habere adminiſtrationẽ: itaq; mater in ca[illegible]
noſtro dicetur in vita ſua habere adminiſtration[illegible]
prietatis nõ vt hæres, ſed vt ſimplex adminiſtrat[illegible]
poſt mortẽ, & ſic eueniente cõditione frater dic[illegible]
res, & mr̃ deſinet adminiſtrationẽ habere ſm̃ q[illegible]
bet p Alex.& alios in d.§.ſi cõiũctim, & p Bal.& a[illegible]
in locis prælleg.& hæc ſaluatio, & declaratio in[illegible]
eſt de mẽte Aretini in d.l.ſi filius à patre, qui Alex.[illegible]
ibi poſt Imo.tangit. ¶ Confirmat etiã hæc opinio[illegible]
de Imo. & aliorũ, tenendo vnam opinionem[illegible]
cõem, de qua in l.ex facto.ff.de hære.inſti.ci[illegible]
8 tum in re certa, vbi Bar.& alij concludunt, [illegible]
tus in re certa propter verba directa ciuilia, [illegible]
hæres factus fuit, põt propria auctoritate rem[illegible]
hẽdere, in qua fuit inſtitutus, quaſi videatur [illegible]
& permiſſa licentia, ac facultas apprehendendi [illegible]
qñ alius fuit hæres vniuerſaliter inſtitutus, & hoc p[illegible]
pter verbum inſtituto, quod eſt merè directum [illegible]
tex.cum ibi not.in d.l. verbis ciuilibus, & in l.[illegible]
bis.ff.de hær.inſti.& per quod is fuit inuitatus: [illegible]
Titia cum teſtamento.§.j.cum ibi no.ff.de lega.[illegible]
talem aditionem ſm̃ Bar.& alios communiter [illegible]
mari dicitur teſtõ, omniaque in illo contenta, [illegible]
niam niſi poſtea alterius cohæredis vniuerſalis in[illegible]
ti aditio ſequatur, inſtitutus in re certa remanebit [illegible]
res in ſolidum per ius accreſcendi d.§.ſin ex fundo [illegible]
habetur in d.l.quoties: & ſic in omnem euentum [illegible]
ſtamentum habebit effectum, quia poterit mater, [illegible]
vxor in vſufructu inſtituta propria auctoritate [illegible]
fructum apprehendere, per cuius apprehẽſionem [illegible]
ſequuta alterius cohæredis aditio teſtamentum [illegible]
tur confirmatũ, & apparebit ipſam ſemper fuiſſe [illegible]
redem vniuerſalem ex tempore mortis teſtatoris [illegible]
l.hæres quandoque.ff.de acqui.hære.ſi ven[illegible]
tem ſuam cohæres vniuerſalis hæreditatem [illegible]
aditio retrotrahetur, & à die mortis teſtatoris ipſam [illegible]
fuiſſe hæredem iuris fictione cenſebitur, vt ſupra, &
conſequentes matrem, vel vxorem iuris fictione ap[illegible]
prehendiſſe vſumfructum poſt aditam hæreditatem [illegible]
ſic vtroque caſu teſtm̃ remanebit firmum, [illegible]
9 teſtantis, & verbis inſeruiri dicetur. ¶ Nec [illegible]
vnica.§. in nouiſſimo. C. de cad.toll.vbi vſuſfructus [illegible]
relictus in teſtamẽto non poteſt, niſi ab adita hære[illegible]
tate, acquiri: quia illud eſt verum, quando vſuſfructus [illegible]
tãtum per viam legati, vel relicti fuit relictus: [illegible]
enim titulo legati debetur, nõ poteſt niſi adita hæ[illegible]
ditate deberi l.eã quã.C.de fideicõ.ſecus eſt, qu[illegible]
fuiſſet heres in vſufructu inſtitutus, hic enim [illegible]
propriè dicitur legatarius, ſed hæres anomalus, [illegible]
ticipius, Bar.& Imo.cum alijs in d.l.quoties, & [illegible]
ex facto. Et ſtante hac rõne non procedit opin[illegible]
& Ang.in caſu, quo vxor, vel mr̃ eſſet inſtituta [illegible]
fructu, & poſt eius mortẽ alius fuiſſet vniuerſaliter [illegible]
ſtitutus, ſed qñ vxori, vel matri fuiſſet legatus vſuſ[illegible]
ctus, & alius poſt eius mortem fuiſſet vniuerſaliter [illegible]
ſtitutus per prædicta: & hanc conſiderationem [illegible]
Alex.& Fran.de Aretio in d.l.ſi filius à patre: & [illegible]
ego hanc opinionem tanquam veriorem, cõm[illegible]
rem, magiſq; menti teſtatoris cõuenientem [illegible]
¶ Non aduerſatur etiam id, quod ſupra in ꝓri[illegible]
ducebatur ad probandum, ꝙ in caſu noſtro di[illegible]
ria fideicõmiſſaria ex alia rõne dicatur habe[illegible]
dium d.l. fi. propterea quod ipſe Petruſmaria [illegible]

hæredes fuerunt in mora reſtituēdi fideicomiſſum, quo caſu iura, & actiones ipſo iure in fideicōmiſſariū trāſeunt, vt habet in d.l.penul.C.ad trebell.atq; ex hoc ſequitur, qđ ipſi fideicōmiſſariç potuit cōpetere remediū d.l.fi.p no.p Bar.& alios ibi:Quia pumo reſpondeē, ꝙ in caſu noſtro ante, quā Maria petierit ſe immitti ex remedio d.l.fi.ipſe Petruſmaria, eiuſq; hr̄des, q erant in poſſeſsione bonorū hr̄ditatis, nō fuerunt in aliqua mora cōſtituti, nec ad reſtituendū interpellati eo modo, quo de iure debuerūt iuxta ea, q̄ habenē in l.fideicommiſſaria, & in l.ſed ſi alio cū ſequē.ff.ad trebell.iun. l.ſi ex legati cauſa cū ibi no.ff.de verb. ob. Præterea & ſecūdo † ſi fideicōmiſſarius, q habet facultatē in rēdi ꝑpria auctoritate à teſtatore, ↄcurrat cū hæ-

2 grauato circa immiſsionē, & apprehēſionē poſſeſsionis ex beneficio d.l.fi.p̄refert hr̄s ipſi fideicōmiſſario, & hr̄s dicit legitimus ↄdictor, qa pōt illius immiſsionē impedire, & dicere, ego prius debeo immitti, & cōſeruari in poſſeſsione mea, vt colligiē ex ijs, q̄ voluit Bal.in ↄſi.335.incip. veritas eſt iſta in j. lib. quē refert, & ſequiē Decius in ↄſi.84.col.2. Et ex his ↄcluditur eſt ad fauorē Petrimariæ, vel ſuorū hæredum.

SVMMARIVM.

1 *Petitio reuocationis tenutæ datæ, & immiſſionis factæ ex beneficio l.fin.C.de edic.diui adria.toll.fit per officium iudicis ſummariè, nec dicitur intentari aliquod poſſeſſorium, ſed ex quoddam iudicium ſummarium, & extraordinarium.*

2 *Tenuta data abſque iuſta cauſa eſt reuocanda. & qui illius reuocationem petere poſſit, quidque in hac controuerſia quęrendū ſit.*

3 *Remedium l.fin.C.de edic.diui adr.toll.ſoli hæredi vniuerſali, & non alij datur.*

4 *Competit hæredibus ex teſtamento, non autem ab inteſtato, & per decennium extiguitur num.5.*

EPITOME.

Petitio reuocationis tenutç, & immiſsionis ex beneficio l.fin.C.de adic.diui adria.toll. factæ tanquam quæ non continet aliquod ordinarium poſſeſſorium, ſed iudiciū ſummarium, & extraordinarium, quidque in eo quærendum & cognoſcendum ſit.

CONSILIVM LIX.

REVERENDE, ac Excellētiſsime dn̄e Auditor, vidi diligēter Proceſſum in cā illorū de Bobus ex vna, & illorū đ Puteo ex altera, & ī veritate nō diciē intētatum aliquod poſſeſſorium ordinariū retinēdę, nec adipiſcendæ, ſed quoddam iudicium ſummarium, & extraordinariū, implorando officiū iudicis ſuper reuocatione tenutæ, & immiſsionis factæ, & adeptę ex beneficio l.fi.C.de edic.diui adria. toll. ꝑ illos de Puteo p̄tenſos hęredes cuiuſdā Vincētij de Bobus, † quod, vt dicitur, dicitur eſſe quoddam iudicium ſummariū, & extraordinariū, mediante officio iudicis ſecūdū formā l.à diuo pio §.ſi ſuꝑ rebus ff. de re iud.in quo iudicio principaliter nō diſcutiē, nec diſputaē, qs ſit poſſeſſor, ſed ſolùm, ꝙ reuocetur, & annulletur tenuta data, vt in terminis declarat Bar.in d.l.fi.in vlti.col.C.đ edic. diui adr.toll.cū quo cęteri omnes doctores ꝑtrāſeūt; nam enim reuocatio tenutæ ꝑ officiū iudicis, & ſummariè, vt in d.l.fi.& in l.5.§.ſi fortè cū ibi no.ff.de dāno infecto, l.hæc aūt §.p̄tor ait ff. qbus ex cau.in poſſ. eat. l.de die §.diuerſum ff.q ſatiſd.coganē; Et hæc petitio maximè ī terminis noſtris n̄ ↄtinet petitoriū, nec etiam poſſeſſoriū redinēdę, qa iſta fiūt, & expediunē ꝑ ſua remedia ordinaria in iudicio ordinario; huiuſmodi vero petitio reuocationis ſummariè, & e\~xordinariè ꝑ officiū iudicis, vt ꝑ Bar.in d.l.fi.in vlt.col.q ꝑpriè loquiē, qn̄ qs venit directò, petendo caſſari, & reuocari immiſsionē iam factā ex beneficio.d.l.fi.Et inter alia cōcludit, ꝙ ſi peteēs reuocationē nō alleget, nec dicat ſe poſſediſſe tēpore datæ tenutæ, vel factæ immiſsionis, ſed aliquid aliud, quod ſit excluſiuū beneficij.d.l. fi.tūc immiſsio, & tenuta ꝑ iudicē, cuiꝰ officiū fuit imploratū ſuper reuocatione, irritabiē, reuocabiē, & annullabiē ꝑ tex.in l.j.§.fi.& §.hæc verba ff.ne vis fiat ei, l.cū nemo §.ſubuētū ff.de fideicom. liberta.l.fulciniꝰ §.qđ ſi in diē ff.qbus ex cau.in poſ.eaē, & in hac ↄtradictione nō erit neceſſarius libelꝉꝰ, ſed ꝑcediē ſummariè iudicis officio ſecundū formā d.l. à diuo pio §. ſi ſuper rebus, vbi eſt tex.notabilis de hoc, ꝙ tūc ſolùm dicaē agi ſuper relaxatione, & reuocatione tenutę, &

2 immiſsionis ſumariè ꝑ officiū iudicis, nā † vbicunq; tenuta eſt data abſque iuſta cauſa, illa eſt reuocanda, & in reuocatione, ſeu in ↄtrouerſia huius reuocationis, nō eſt quærēdū, qs poſsideat, & an qs ſit tenendus in poſſeſsione, ſed ſolùm, vtrū tenuta ſit de iuē valida, & data ex iuſta cā, & in caſu à iure ꝑmiſſo, ad quæ petenda admittiē ille cuius intereſt.d.l.fi.§.ſin aūt, & ī fi. ver.C. de edicto diui adria.toll. ibi ſiue miſſus eſt, & facit tex.in d.l.de die §.diuerſum cū §.p̄ceden. Et iſte eſt ꝑpriè caſus noſter, in quo illi de Puteo ingreſsi fuerūt poſſeſsionē domꝰ olim Vīcētij defuncti eorū patruelis ex beneficio d.l.fi. ꝑut ex ꝑceſſu apparet folio 6.& 7.facta aūt dicta immiſsione illi de Bobus, ad quos vt ad hr̄des đ iure ſpectabat hr̄ditas dicti Vicētij ꝑ parte, excluſis dictis de Puteo, cōparuerunt corā R. D.V.implorādo officiū iudicis, & ſummariè.ꝑcedēdo petierunt principaliter dictā immiſsionem, & tenutam reuocari, & annullari nō aſſerēdo nec allegādo, ſe tēpore immiſsionis poſſediſſe, nec fuiſſe, in poſſeſsione, nec ēt, ꝙ ipſi non fuerint citati tēpore datæ tenutæ, ſed allegando alia, ꝑpter q̄ tenuta eſt reuocāda, & irridanda, vt in ꝑceſſu in folio 3.vnde nō eſt cōſiderādū, nec cognoſcendū, quis ſit in poſſeſsione, & quis ī poſſeſsione ſit tuendus ex eo, qđ melius probauerit de poſſeſsione ſua, ſed ſolùm eſt videndū, vtrū tale quid ꝑ illos de Bobus fuerit allegatum, & deductum, quod ſit excluſiuum beneficij.d.l.fi.quoniam ſi tale quid fuerit deductum, & allegatum, & probatū, quod ſit excluſiuum dicti remedij l.fi. tunc ad officiū iudicis ſolùm ſpectat irritare, & reuocare immiſsionem, & tenutam, vt in terminis noſtris voluit Barto. in d.l.fin.in vlt.colum.¶Sed modò videamus, an pro parte illorū de Bobus petentium immiſsionē reuocari, fuerit deductum, & allegatum tale quid, quod ſit excluſiuum remedij, & beneficij.d.l.fin.& abſque du

3 bio dico, quòd ſic, † nam in primis allegatum fuit, quòd ipſi non erant hæredes, prout in veritate de iure non ſunt, vt latius dixi in primo meo conſilio facto ad fauorem illorum de Bobus contra illos de Puteo, & beneficium d.l.final. datur ſoli hæredi vniuerſali, & nō alij.d.l.fin.cum ibi not. per Bart. & omnes; item Vincentius defunſtus, cuius hæreditate, & bonis agitur, deceſsit ab inteſtato, nullo cōdito teſtamento, vt probatum fuit pro parte illorum de Puteo; Item nullum teſtamentū fuit exibitum, ergo ma

4 manifeſtè conſtat, † quòd nō potuit de iure competere dictum remedium d.l.fin.quòd non datur, nec cōpetit hæredibus venientibus ab inteſtato, ſed ſolùm ex teſtamento, illo exhibito iudici non vitato, nec cācellato d.l.fi.& ibi eſt gl.in uer.depoſitionibus, & do-

5 cto.oēs ſequūtur ibi, & eſt veriſsimū, Pręterea † allegatū fit ↄ dictā immiſsionem, ꝙ illa de iure nō poterāt peti, nec fieri ex eo, quia elapſum erat tp̄s decē annorum à die mortis defuncti, de cuius hr̄ditate, & bonis agebatur, vt apparet ex dictis teſtiū examinatorū ab vtraq; parte, & ēt ex ↄfeſsione partis aduerſæ, vt in ꝑ-