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 LXXVIII.

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

Visual Library

poſt deſcẽdentes maſculos in infinitū filij teſta-toris, & ideò nil mirū, ſi dicẽdū eſt, deſcendentes teſtatoris ẽt mediãte fœmina poſſe filias teſtatoris eorumq; deſcendentes excludere. Præterea multi doctorum eius, quod voluit Paulus, ſequuti ſunt, vt referr, qui ẽt ſubdit ſe poſtea opinionẽ mutaſſe. ¶ Tertiò cõſidero, ꝙ dominus Petrus nunc ad bona ſubſtituta admitti non põt, cum nõdum caſus euenerit, in quo fuit inuitatus, vt latius in primo dubio dictum eſt, ergo ſua nõ intereſt dñam Iſabellam, vel filium dñm Herculem excludi à poſſeſſione, in qua eſſe reperiũtur, quamq; legitimè ingreſſa fuit dña Iſabella tãquam hæres ab inteſtato dñi Antonij vltimo morientis, à qua reſtitutio fideicõmiſſi petenda eſt argumento eorũ, quæ voluit Bar. in l. ex facto. ff. de vulg. & pup. & melius per Alex. in l. pater. §. fin. colum. 4. verſicu. in ea ibi &c. ff. ad l. Falc. propterea do. Iſabella rea conuenta contra do. Petrum agẽtem dicere poteſt, quoad te liberas ędes habeo, l. loci corpus. §. competit. ff. ſi ſerui. vendi. l. fi. C. de rei vendica. Et ita reſideo ſaluo ſemper rectius ſentientis iudicio. Laus Deo.

SVMMARIVM.

Fideicommiſſum reciprocum ex quibus adeſſe præſumatur.
Subſtitutio vltimo morienti in tota re, vel. hæreditate facta ... facta dicitur: Contra nu. 9.
... mortem oĩum æquipollent illius vltimo morienti.
... facta poſt mortem plurium, quorum aliquo dece-... præſumpta mente teſtatoris ſubſtitutum ex-... reciproca dicitur.
... relatiuum totius ſubſtantiæ.
... alienationis facta hæredibus, & cuilibet illorum ... verba diſtributiua cuilibet in ſolidum facta eſſe ... declara, vt infra nu. 23.
... communis in iudicando ſequenda eſt.
... aliquorum opinionẽ à cõi recedit, eſt fatuus.
... in prin. ff. de vſufr. lega. declaratur.
... facta in re poſt mortem omnium, quibus ea res ..., & ſubſtitutio facta hæredi poſt mortem omniũ, ... res diuerſa fuerit relicta, & in qua ſubſtitutio ... fuerit, differunt.
... in tota re plurib⁹ poſt eorũ oĩum mortẽ, & ſub-... facta vltimo moriẽti ex pluribus in tota re differũt.
... facta omnibus deficientibus tacitum fideicommiſ-... reciprocum maximè ad alterius ſubſtituti præiudicium ..., cuius noua ratio affertur.
... conditionalia non diſponunt.
... ſum ex ſola pręſumpta. & coniecturata mente in-... quæ alijs in teſtamento diſpoſitis colligi poſſit.
... ſubſtitutionem fideicommiſſariam ſimpliciter poſt ... hæredum faciens, illos aliter expreſſè non grauãs. ... expreſſè grauaſſe cenſetur.
... ſeio. §. ſeia libertis. ff. de lega. 2. declaratur.
... alienationis ſimplex nihil operatur.
... alienationis abſque adiectione cauſæ, vel perſo-... quam facta fuerit, nuda cenſetur, & tanquam ... præceptum non afficit.
... alienationis ſine cauſa facta odioſa cenſetur.
... in facto non eſt arguendum.
... poſt mortẽ pluriũ facta, inter quos pars ius ab inteſta-... ſuccedendi eſſet, inter illos non reciprocum fideicõmiſſum ..., ſed ſolum ius legitimarum hæreditatũ conſeruat.
... propter exiſtentiam perſonarum, quæ ex pręſum-... mente ſubſtitutum excludunt, reciprocum fideicommiſ-... indicatur, quæ requiruntur.
... verbum interpretationibus non recedendum, nec vltra, ... ipſi dixerint, coniecturandum.
... ſubſtitutio facta poſt mortẽ pluriũ, ſeu poſt eorum, ſeu poſt ... mortẽ parificatur, & nũquam reciproca eſſe dicitur.
25 *Opinio communis quomodo conficiatur.*
26 *Bar. in l. quidam teſtamento. ff. de vulg. & pup. reprehenditur. ac declaratur.*

EPITOME.

SVBSTITVTIO poſt mortem omnium in toto ſimpliciter facta an vltimo morienti, & ad inuicem inter eos facta cenſeatur.

Et an ſimplex alienationis prohibitio reciprocum fideicommiſſum operetur.

CONSILIVM LXXVIII.

IN p̄ſenti cã ſup̄ difficultatibus ꝯ reos conuẽtos propoſitis principaliter inſiſtendũ eſſe ſum arbitratus, qm̃ illis reſolutis iura Nobilium de Magnanis luce merediana clariora remanebunt. Et quãuis Sozi. antiquior præceptor meus iamdiu pro aduerſarijs in hac cã cõſuluerit, ſuper quo conſilio dñi iudicare debentes vim maximã facere aiunt, tñ iudicio cuiuſlibet rectè ſentientis, ſi vera fateri volumus, ꝯ̃riũ de iure dicendum eſt, qm̃ idẽ Sozi. ferè in eodem puncto tàm in conſilijs, q̃ in lecturis ꝯ̃rium voluit: Nec eſt mirũ, q͂a Bart. ſæpe idem ẽt in hoc articulo factitaſſe videmus, vt infra dicetur. Idẽ in Paulo Caſtrenſi inſpicitur, de quo ꝑꝑ ingenij ſui acuitatem non eſt mirandũ. Quo fit, vt in hac re tàm ardua, tàmq; difficili, quæ profectò de apicibus iuris eſſe dici põt, nemo, niſi omnibus diligenter inſpectis, rectèq; cõſideratis, pedes firmare auderc deberet, quia ad pauca reſpicientes facilè enuntiant. ¶ Sed ad rem redeũdo, ꝯ̃ principales meos in primis allegatur, ꝙ inter perſonas à teſtatore inſtitutas, poſt quarũ mortẽ Antonius, & Franciſcus per fideicõmiſſum ſubſtituti fuerũt, tacitum, & p̄ſumptũ fideicommiſſum reciprocum factũ vr̃, quod inter inſtitutos effectũ prius hr̃e debuit, q̃ ſubſtituti admitti potuerint per tex. in l. Titia ſeio. §. ſeia libertis. ff. de le-
1 gat. 2. † nã oĩa ibi requiſita ad præſumẽdum reciprocum fideicommiſſum adeſſe in caſu occurrẽti videtur, Primum, ꝙ ſubſtitutio inter plures vltimo morienti facta fuerit, Secundum, ꝙ in tota hæreditate, vel re relicta, Tertium, ꝙ illis pluribus non aliter grauatis ſimpliciter ſubſtitutio facta fuerit, & hanc omnium doctorum indubitatam opinionem ex aduerſo extare præſupponitur, cui ſententiæ adhæſit Paul. Caſt. in l. penul. C. de impuber. & alijs ſubſti. & in cõſ. 354. in antiquis, & in nouiter impreſſis 269. In Chriſti nomine amen. Quamquã &c. lib. 2. col. verſi. q͂bus non obſtantibus, quem Alex. in l. ſi pater impuberes col. 2. ff. de vulg. & pup. ſequutus fuit, & eſt de mente Bar. in l. quidam teſtõ. ff. eo. tit. quem ibi ſequunt̃ Bal. & Areti. idem ſenſit Bar. in l. vel ſingulis eo. tit. cũ pluribus alijs in dubijs dñorũ Auditorum relatis, ꝙ qñ ſubſtitutio poſt mortẽ plurium vltimo morienti in omnibus bonis, vel in tota re relicta facta reperitur, inter illos fideicommiſſum reciprocum factum eſſe cenſetur, & Bar. in d. l. vel ſingulis inquit, ꝙ qñ ſubſtõ vltimo morienti ex pluribus ſimpliciter facta nõ eſt,
2 ad inuicem facta non cenſetur, † ſecus ſi vltimo morienti quoad oĩa bona, tunc. n. exiſtimatur teſtatorẽ voluiſſe totam hæreditatem ad vltimum peruenire debere ante, q̃ ſubſtitutus admitti poſſit, & certè de hoc vltimo nũc nõ eſt dubitãdũ, qñ expreſſè vltimo morienti in tota re, vel hr̃ditate ſubſtitutio facta fuiſſet ꝑ tex. in d. l. Titia ſeio. §. ſeia libertis, idẽ ſm̃ Paul. Caſt. in d. conſi. 269. qñ poſt mortẽ pluriũ ſimpliciter etiam in toto facta eſſet: At qñ non foret dictum vltimo, nec ſimpliciter poſt eorũ mortem, ſed ſimpliciter poſt mortem oĩum in toto facta eſſet, illos nõ aliter expreſſè grauando, vtrũ vltimo morienti facta

dicatur,

dicatur,& conſequenter, adinuicem inter eos facta
cenſeatur,præfati Dñi dubitantes concludunt, ꝙ ſic
3 ſm ꝙ ipſi intelligunt Paulũ in d.conſi..† qa hæc ver-
ba illis vltimo morienti æquipollent per text.in l.co-
dicillis ff.de vſufr.leg.ſic à Bar.ſummatum,& aſſerũt
doct. cõiter iſtud velle allegando Alex.in d.l.ſi pater
col.2.& iſtud tenere Sozinum affirmant tanquã ma-
gis cõiter approbatũ in quodam conſilio in hac præ
ſenti cã facto,quod in aliorũ volumine non reperit,
ideõq; in l.hæredes mei §.cũ ita col.2.& 3.ff.ad Treb.
& melius in conſi.249. lib.2.cõcurrunt ẽt Iaſ.in l.pe.
C.de impub.& alij ſubſtit.& in l.põt ff de vul. & pup.
& Curtius iunior in conſi.43.col.j.Sed in caſu occur
renti ſubſtitutio de domo facta fuit ſimpliciter poſt
mortem omnium hæredum, & in tota domo ꝑ ver-
ba imperſonaliter in teſtõ prolata ibi, videlicet quã
domum deficiẽtibus omnibus hæredibus voluit ad
Franciſcum,& Antonium peruenire debere &c. Igi
tur ſumus in caſu Pau.de Caſt.Alex.in d.l.ſi pater im
puberes,& aliorum, de quibus ſupra. Et quamuis in
hoc caſu teſtator de tota domo non dixerit, tamen
non refert,dũmodo de domo,aut de re teſtator ſim-
pliciter loquutus fuerit, quia tunc de tota intelligi
debet quoad effectum,de quo ſupra,vt probat tex.in
d.l.Titia ſeio §.ſeia liberti, q de re ſimpliciter relicta
loquitur,& hoc eſt de mente Bar.ibi, qui ita illum in
telligit,Idem in d.l.vel.ſingulis,& per omnes in d. §.
cũ ita,Alex.in l.pater filiã in fi.ff.ad legem falc. in d.
l.ſi pater impuberes,& vbique ſcriben.in lecturis, &
conſilijs,qui hos duos caſus ęquiparant,quicquid in
hoc voluerit Iaſ.in d.l.põt,prout latius præfati domi
4 ni de Rota in dubijs ſuis ſcripſerunt. ¶ † Augetꝰ hæc
difficultas, nã huiuſmodi ſubſtitutio facta fuit poſt
mortem omniũ hæredum,qui à teſtatore valdè dile-
cti erant,vt ex verbis teſtamenti colligitur,& erant ta
les,qui ex præſumpta mente teſtatoris ſubſtitutos ex
cludebant,cum inter illos ius legitimarum hæredi-
tatum locũ haberet,ſiquidẽ ab inteſtato inter ſe ſuc-
cedere poterãt,erãt.n.mater,& ſoror teſtatoris: Pro-
pterea inter eos vel ius legitimarum hæreditatũ re-
ſeruatum eſſe dicebatur ante, quã res ad ſubſtitutos
peruenire poſſet,vel ſaltem inter illas ſubſtitutio re
ciproca facta erat §.ſingulis inſti.de pupil.ſubſti. l.vel
ſingulis.ff.eo.tit.l.penul. C.de impub.& alijs ſubſti.d.
l.hæredes mei §.cũ ita,& ibi Bar. in prima, & vltima
col.alijq; oẽs,& in d.l.penul.cum ſimi. ¶ Quod autẽ
ſubſtitutio in tota domo facta fuerit, in eãq; totã te-
ſtator in ſubſtitutione comprehendere voluerit, cõ-
ſtat ex verbis teſtatoris,qui hr̃dibus alienationem do
mus magnæ prohibuit,vt ibi,quã deficientibus om-
5 nibus hæredibus &c.vt in teſtõ.† Nã illud relatiuum
quã dicitur relatiuum totius ſubſtantiæ præcedẽtis,
gl.in l.3.C.de ſenten.quæ ſine cer.quanti.Bart.in l.vi-
nũ ff.ſi cer.pet.col.j.in j.op. §.alteri inſt.de inut.ſtipu.
& quia in caſu,de quo agitur,vltra prædicta hr̃dibus,
poſt quorũ mortẽ ſubſtitutio facta eſt alienatio do-
mus prohibita fuit,infertur, ꝙ proprie ſumus in ter-
minis d.l.Titia ſeio §.ſeia libertis,ergo ĩter eos fidei-
commiſſum reciprocum tacitè factum eſſe dici dẽt.
6 ¶ † Cõſiderãdũ eſt etiam, ꝙ prohibitio alienationis
ipſis hæredibus,& cuilibet eorũ facta fuit,& ſic ꝑ ver-
ba diſtributiua,quæ actũ verbi omnibus inſolidũ at-
tribuunt,ad Bar.in l.hoc articulo ff.de hæred.inſti.er
go cõſtat intentionem teſtatoris fuiſſe cuilibet inſo
lidum alienationem totius domus prædictæ prohi-
buiſſe in caſu, quo domus inſolidũ ad quelibet hr̃dẽ
de per ſe perueniſſet,quod eſſe non potuit,niſi ipſi in
ter ſe quoad domum et inuicem ſubſti. dicerentur.
¶ Nec dicatur illam prohibitionem fuiſſe ſimplicẽ,
& nudã, & cõſequenter tanquã nudum præceptum
teſtatoris nihil operari l.cũ pater §.libertis ff.de leg.2.
l.pater filiam §. Iulius agrippa ff. de leg.3. cum ſimi.
quoniam dici poteſt,illam cenſeri factã fuiſſe ex cã,
hoc eſt propter perſonas ſubſtitutorum arg. text.&
ibi gl.& Io.de Imo.ĩ l.codicillis §.inſtitutio ff.de leg.
2.& ſentit gl.in d.§.Iulius agrippa, bonus eſt tex.in d.
l.pater filium §. filiã eo.tit. Itaq; ex prædictis conſtat
nos eſſe,in terminis d.l.Titia ſeio §.ſeia libertis,& do
ctorum,qui iſtud ſequuti ſunt.Hęc ſunt in effectu,ſu
per quibus potiſſimum fit fundamentũ, quæq; in ca-
ſu occurrẽti cõtra Nobiles de Magnanis principales
meos magis ſtringere videntur. ¶ Quibus tamen nõ
refragantibus,partes DD. iudicantium eſſe debẽt in
eorum fauorem ſententiam proferre: Et quia omnis
victoria conſiſtit in remouendo obſtacula, quæ pri-
ma facie refragari videntur,idcirco ſuper hoc prin-
cipaliter inſiſtam, & rñdendo concludenter partem
principalium meorũ corroborabo, quare in primis
dico illud dictum Pau.de Caſt.in d.l.pen.& in d.cõſi.
269.quod ſequi videtur Ale.ĩ d.l.ſi pater impuberes.
non obſtare,quia ꝯ̃ illud eſt opinio Bar.in d.l. hr̃des
mei §.cũ ita in 2.& vlt.col.quẽ doc. cõiter ferè vbiq;
ſequuti ſunt, vt expreſsè fuit atteſtatus Alex.in d.l.ſi
pater col.2.Et quamuis ipſe dixerit Pauli dictũ cor-
roborari poſſe, vt legendo ſæpe doct. faciunt, qui vt
ingenia audientium acuant,aliquid diſputando affir
mant,conſulendo autem,& iudicãdo cõtrarium vo-
lũt,veluti ipſe in hoc articulo fecit,vt infra dicetur,
7 † tñ ꝑꝑ hoc ab opinione Bar. & cõi in iudicando nõ
eſt recedendum, niſi iudex vellet cauſam ſuã facere,
vt in hac materia inquit Alex.in conſi.92. col.2. ver.
& ſi qua ſupereſt volu.3.iudex.n.fatuus eſſet, qui pro
pter aliquorum opinionem à cõi recedere vellet, vt
habetur ꝑ Io.And.Anto.Abb.& Mod.in c.j.circa fi.
de conſti.qui dñt, ꝙ quoties doctores in aliquo pun
cto diſcrepant, tunc communis opinio ſequenda eſt,
c.nouimus extra de verb. ſignifi.& ibi Anto. l.j. ff.de
offi.quæſt.cum ſimilibus, alias ſi iudex contra cõem
iudicaret,in ſindicatu teneretur,Bar. Ang.& alij in l.
fi.C.de pœna iud.mal.iudi. Abb.in c. prudentiam in
prin.extra de offi.deleg.Pet.de Ancha.in clem.ne ro
mani de electio.Ang.in l.terminato C.de fruct.& lit.
expen.Abb.Anto.& alij in c.j.de decimis,do. Anto.
in c.ex literis col.j.de ſpõſa.Domin.in c.quis neſciat
8 11.diſtin. ¶ Quod † aũt ꝯ̃ Pau.& Ale.in d.l.penul.&
in d.l.ſi pater impuberes doct.communiter teneant,
atteſtatur Ale.in d.l.ſi pater, licet dixerit opinionem
Pauli diſputatiuè loquẽdo ſubſtineri poſſe. Hoc idẽ
ſentit Sozi.in d.§.cum ita col.3.verſi.aliquãdo,ſecũ-
do,qui dicit Bartolum,& magis cõiter ſcribentes te
nere, ꝙ ſubſtitutio facta poſt omniũ mortem in to-
ta hæreditate ſimpliciter non cenſetur tacitum fidei
commiſſum reciprocum continere, qm̃ ab vltimo
facta non cenſetur per tex.in d.l.codicillis ff.de vſufr.
leg.q,vt infra dicetur,hoc optimè probat,& ibi Bar.
præſupponit,ſi eius verba cõſiderentur, ꝙ in caſu, de
quo agitur,fideicõmiſſum vltimo morienti factum
non dicitur,niſi quando illud vnum tm̃ effectum re-
ſpiceret,vt quia tacitè, vel expreſsè ab illis relictum
nõ eſſet,poſt quorum mortem &c. ſed ab alio, puta
ſi teſtator,aliquo hr̃de inſtituto,dixiſſet,& poſt mor
tem talium legatariorũ Titium ſubſtituo, tũc.n.poſt
obitum nouiſſimi factũ intelligeretur, & hic eſt ca-
ſus d.l.codicillis in prin.in 2.reſpõſo, vt infra clarius
oſtendetur: ſed qñ poſt mortem plurium honorato-
rum,& inſtitutorum teſtator etiam in toto ſimplici-
ter Titium ſubſtituiſſet, aliud eſſet, quoniam tũc vlti-
mo morienti,& adinuicẽ ſubſtitutio facta nõ diceretur,
ſed morte alterius hæres ipſius decedentis partem
ſuam caperet, quouſque alij omnes mortui eſſent,
vt

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

declarat Pau.Caſt.in l.q duos.ff.de vulg.& pupill.
ſequitur Alex.in conſi.11.vol.3.col.5.& 8.in verſi.ve-
rum ad textũ,& in d.§.cũ ita col.j.reſpondẽdo textui
in l.Titia ſeio,§.ſeia libertis,& ijs, quæ per illũ tex.vo
luit Paulus ibi. Et ꝙ ſubſtitutio fideicõmiſſaria quã
do poſt mortẽ pluriũ, ſeu oĩum in tota hr̃ditate eſt
facta, nõ dicat̃ ad inuicem facta,voluit Bar. in d.§.cũ
ita,& in d.l.codicillis in prin. & ſequunt̃ Ang.Imol.
& alij, vt atteſtat̃ Soz.in d.§.cũ ita col.2.verſ.quin-
ta, & vltimus &c.& in terminis in cõſ.104.col.pen.
& clarius in cõſ.69.circa fi.eo.lib. qui dicit Pau.
& Ale.male loquutus eſſe: Quodq́; opinio Pauli
ſit cõmunis,immò cõtra cõmunem in caſu,quo
illi, poſt quorũ oĩum mortẽ &c.non fuerunt gra-
uati,voluit ipſe Ale.in l.pater filiam in fi.col.3.verſ.
in caſu.ff.ad l.falcid.qui dicit Bartolum hoc cõ-
muniter tenere in d.l.codicillis per plures rationes,
& in d.§.cum ita in vlti.col.non obſtante text.in d.l.
codicillis & ibi Alex. inquit opinionem Pauli in lo
cis allegatis non eſſe veram, & ſiquis illam ſequi vel-
let, poſſet reſpondere,vt ibi per eum,ſuper qua reſpõ
ſione tamen dixit eſſe cogitandum, itaq; præſuppo-
nit illam eſſe dubiam,quia eſt contra Bar.& alios cõ-
muniter,vt ipſe clarius,apertiusq; dicit in d.l.ſi pater
impuberes colu.2.atque idem in terminis voluit in
conſ.11.col.7.& 8.vol.3.verſi.& non obſtat id,quod
dicit Pau.de Caſt.in d.conſi.&c.ꝙ ſubſtitutio illa vl
timo morienti facta non dicatur, quamuis in tota
re facta eſſet,quodq́; docto.hoc communi
ter teneant. Quare in caſu occurrenti, cum opinionẽ
communem pro nobis habeamus,vlterius inſiſtendũ
non eſſet.¶ Sed ne ſimplici auctoritate doctorũ, qui
hoc ſingulariter tenuerunt,niti videar,oſtendo illa, q̃
pro parte Pauli allegantur, nõ aduerſari, neque inten-
tionem Pauli probare, † & in primis inquantũ dicebat̃,
quod ſubſtitutio fideicõmiſſaria poſt mortem oĩum in
tota re facta,vltimo morienti facta eſſe cenſetur, di-
cendum id verũ minimè fore,qa d.l.codicillis in princ.
hoc non probat, ſiquidẽ in primo caſu illius tex.ſub-
ſtitutio vltimo expreſsè facta fuit, itẽ expreſsè ad in-
uicem, vt ibi libertis fundũ dari volo, vt q ab his de-
ceſſerit, portio eius reliquis accreſcat,ita vt ad no-
uiſſimum pertineat,poſt cuius nouiſſimi deceſſum ad
rempub. pertinere volo,ille text.igit̃ ibi ad caſum no-
ſtrum non facit, in quo nulla dicit facta expreſſa reci-
proca, neque dictũ fuit vltimo morienti. Propterea
ibi fideicõmiſsũ factũ de fundo reipub. nõ ab hr̃de,
ſed ab vltimo moriẽte debet̃, vt in primo reſpõſo il
lius tex. Sed qñ ſubſtitutio de re per fideicõmiſſum
facta reipub. facta fuiſſet de domo poſt mortẽ libe
rorum, quibus ſola illius habitatio prius relicta fuerat,
tunc domus reipub.ab hr̃de nõ deberet̃,niſi oĩbus li
bertis mortuis, quia † aliud ẽ relinquere poſt mortẽ
pluriũ, vel oĩum, qbus res prius fuerat relicta, & tũc
diceretur vltimo morienti facta contra Paulũ, aliud
ſi ſit vel fuerit facta ſubſtitutio hæredi poſt mortem
aliarum perſonarum, quibus alia res diuerſa fuerit
relicta, in qua ſubſtitutio facta non ſit, quia tunc res
poſt mortem omnium, & ſic vltimi decedentis de-
betur, vt probatur in ſecundo reſponſo,& ita Barto.
ibi declarat, cuius ſummarium ſic eſt intelligẽdum,
vt ex verbis ſuis clarè colligitur, & ratio diuerſi
tatis eſt, quia primo caſu ſubſtitutio plures diuerſos
effectus reſpicit, qñ facta pluribus hr̃dibus, ideoq́;
diuerſas ſingularitates reſoluit̃ l.falſam ĩ fi. ff. de cõd.
& demõ.iuncta l.fi.§.filium.ff.de leg.2.& l.lucius.§.
caio.ff.ad trebel. ſecũdo vero caſu cũ vni hr̃di tantũ
facta fuerit, ſolum vnum effectum reſpicit, ideoq́;
vnum ſolum fideicommiſſum eſſe dicitur,vt inquit
Bar.in d.l.codicillis,vbi aliud quoq; ſubdit, quod ad

horum declarationẽ facere videtur, ex cuius verbis
conſtabit illud,qđ Bar.in ſummario illius tex. dixit,
ſimpliciter verũ nõ eſſe,immò cõtrariũ verius fore,
niſi ex natura rei ſecus eſſet dicendũ,vel ex eo,ꝙ per
ſonæ ſupereſſent,q̃ ex p̃ſumpta mente ſubſtitutũ ex-
cluderent,vt ibi ꝑ Bar.quod idẽ voluit Ioã.de Imol.
in d.l.ſi pater impuberes,dicens text. in d.l. lucius §.
caio loqui,qñ fideicõmiſſaria ſubſtitutio poſt mor-
tẽ pluriũ extraneorũ facta fuiſſet,at l. pen. C. de im-
11 pub.qñ poſt mortẽ pluriũ liberorũ.¶ † Conſideran
dum eſt etiam, ꝙ manifeſta de iure vr̃ eſſe differen-
tia, an ſubſtitutio etiã in tota re pluribus hæredibus
poſt illorũ, vel oĩum mortem facta fuerit, vt ſupra
dixi ex mente Bart.& aliorum in d.l. hæredes mei §.
cum ita, an vero vltimo morienti ex pluribus in to-
ta re,vt in caſu d.l.Titia ſeio §.ſeia libertis,§.ſingulis
inſtit.de pupill.ſubſtitu.& l.vel ſingulis cum ibi no.
per Bart.ff.eod.quoniam primo caſu, quando facta
fuit omnibus hæredibus deficientibus ẽt in tota re,
poteſt ex iſtis verbis omnibus deficientibus,ſeu poſt
mortem oĩum,quæ conditionem importare dicun
tur l.dies incertus.ff.de cõditio. & demonſtratio. &
l.à teſtatore iunctis notat. per Bart.in l.j. eodem tit.
tacitum fideicõmiſſum reciprocũ induci, maximè
12 ad alterius præiudiciũ, † qa verba conditionalia nõ
diſponunt,& quæ ſunt in conditione, nõ ſunt in di-
ſpoſitione l.ſi quis ſub condõne.ff. ſiquis omiſ. cau.
teſta.gl.Bart.& omnes cõmuniter in l. lucius la .ff.
de hæred.inſt.& in terminis noſtris ꝑ Alex. in d.cõſ.
11.lib.3.Ioan.de Imola in l.centurio ff.de vulg.& pu
pill.ac idem in c.raynutius extra de teſta. in materia
cõpendioſæ,Bar.in d.l.codicillis col.2.Bal.& Salice.
in l.precibus.C.de impub.& alijs ſubſt.col.pen.Soz.
in cõſ.249.vol.2.& conſ.104.lib.3.col. pen.ac etiã in
d.§.cũ ita.Secũdo vero caſu,quando ſubſtitutio ĩ to
ta re nouiſſimo ex plurib⁹ moriẽti facta fuiſſet,fidei-
commiſſum reciprocum tacitè inductũ eſſe dicere-
tur,qa verba oĩa ſunt diſpoſitiua,& non conditiona
lia: Propterea ex illis tacitum, & præſumptum fidei-
commiſſum induci poteſt, quod ex præſumpta mẽ-
13 te inducitur l.cũ ꝓponebatur cũ ſimi. de leg.2.† nã
ad ĩducendũ fideicõmiſſum ſola p̃ſumpta, & conie-
cturata mens ſufficit, quãdo ea ex alijs in teſtõ diſpo
ſitis colligi poteſt,vt per Imolã in c.raynutius in no-
tabilibus extra de teſta.Bal.in l. vnica. C.quando nõ
pete.par.in fi.Imola in l.illa inſtitutio in prĩ.ff. de hr̃
di.inſt.Soz.in l.in ambiguo ff. de rebus dub. & in d.l.
hr̃des mei.§.cũ ita,& ĩ cõſ.6.vol.3.col.3.& Decius ĩ
conſi.89.218.col.pen.& 377.col.5.Pau.Caſt.in l.ædi
ficia.ff.de ſeruitu.vrba.prædio.cum alijs pluribus, q̃
allegari poſſent,ergo præſumpta mens ex verbis cõ
ditionalibus ad hunc effectum per prædicta colligi
non poterit:& hanc rationem diuerſitatis ĩ caſu oc
currenti de iure veriſſimam eſſe arbitror, ac per illã
apparet in terminis noſtris dictũ Pauli,& Ale.in d.l.
ſi pater impuberes verum non eſſe, veluti etiam eſt
de mente Bartoli,& doct. communiter in d.§. cum
ita,quod ad propoſitum bene cõſiderari debet, & ẽ
in materia nouiter conſideratum.¶ Et inquantum
Pau.Ale.& ſequaces in locis allegatis cõcordare vo-
lunt textum in d.l.Titia ſeio.§.ſeia libertis cum text.
in d.l.fi.§.filiũ,& in d.l.lucius §.caio, in quibus om-
nibus ſubſtitutio facta fuit poſt mortẽ oĩum, & ĩ to
ta re,dicẽtes eſſe differẽtiã,an illi, poſt quorũ mortẽ
ſubſtitutio facta fuit,expreſsè grauati fuerint, & tũc
habebit locũ d.§.filiũ, & d.§.caio, an verò expreſsè
grauati nõ fuerint, ſed ſimpliciter ſubſtitutio facta
ſit poſt mortẽ pluriũ,ſeu oĩum,aut vltimo moriẽti,
& tunc ꝓcedat d.l.Titia ſeio.§.ſeia libertis, videtur,
quòd hæc differẽtia non ſit vera,ſed potius verbalis,
ac

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

ac ꝯtra mentē Bart. & aliorū cōmuniter in d.l.hr̄des
mei.§.cū ita,qui illā nō faciunt, immo ī vtroq; caſu
idē eſſe ſentiūt,vt clarè ex verbis Bart.ibi colligi pōt,
& ex ijs,q̄ ipſe voluit ī l.pater filiā in fi.ī gl.in ver.ſub
14 ſtitutū.ff.ad l.falcid. † Præterea dicendū eſt, ꝙ qñ te-
ſtator fideicōmiſſariā ſubſtitutionē ſimpliciter facit
poſt mortē hr̄dum illos aliter expreſsè nō grauãdo,
& tunc habeṫ perinde,ac ſi eos expreſsè grauaſſet,q̃a
in dubio teſtator illos grauare cenſeṫ, quos grauare
potuit & ſic hr̄des ſuos,poſt quorū mortē ſubſtituit
l.ab eo.C.de fideicō.Imola ī d.§. cū ita col.pen.Ale.
in l.pe.C.de impub.in prī.4.col. q̃cquid ſenſerit Bar.
in l.cohæredi §.ꝙ ſi hr̄dem ff.de vul. & pup. ꝯtra quē
doct.communiter tenent,vt atteſtatur Ale.in d.l. co
hæredi §.cum filiæ colu. 2. qui inſpici poteſt: Ergo
prædicta differentia,quàm Paulus, alijq; ſequaces fa
ciunt, iuridica non videtur. ¶ Minus etiam verum
eſſe videtur,ꝙ ꝓhibitio alienationis domus, quàm,
omnibus hæredibus deficientibus, teſtator voluit
peruenire &c. reciprocum fideicommiſſum opere-
tur in caſu iſto, licet contrarium probare videatur
15 text.in d.§.ſeia libertis, † quoniam pro reſponſione
dico, prohibitionem in terminis d.§.ſeia libertis ef-
fectum,de quo ibi,nō fuiſſe operatam, vt colligitur
ex illo tex.qui ſolū fundamentū facit in ſubſtitutio-
ne inuicē primo loco facta,ac ēt quia ſecunda in to
ta re relicta nouiſſimo morienti facta fuit, in prohi-
bitione verò minime ſe fundat,vt ibi ē de mēte doc.
cōmuniter poſt Bar.& in d.l.ſi pater impuberes,nec
non in d.l.pater filiā in fi.quamuis aliqui antiqui cō
trarium dixerint,& malè,q̃a contra illū tex.qui ſe in
ea ꝓhibitione nō fundat,ſed præcipuè ſolū in eo, ꝙ
teſtator nouiſſimo,& in tota re ſubſtituit,vt p̄ſuppo
nunt oēs ſcriben.illum text.allegãtes in d.§.cum ita,
veluti Bar.& alij in d.l.vel ſingulis, & in locis ꝓximè
allegatis, & hoc cæteri antiqui magis communiter
voluerunt,hoc eſt Iaco.de Arena,Pet. de bella Pert.
Odofr.pluresq; alij dicentes illud,quod in d.§.ſeia li
bertis diſponitur,ſolum cōtingere ꝑꝑ ea, quæ dicta
ſunt,quicquid dictæ gloſæ dixerint: Et ratio eſt, quia
16 illa † fuit prohibitio ſimplex,& nuda, nondumq; p̄-
ceptum cōtinet,q̄d nihil operatur,vt in dicta l.pater
filiū §.Iulius ff.de leg.3.& l.lucius in prin.eo.tit. l.cū
pater §.libertis,l.qui ſolidum §.prædium ff.de leg.2.
¶ Nec dicaṫ,ꝙ in caſu d.§.ſeia libertis,& ſic ēt in no
ſtro prohibitio debet dici facta cū cauſa, hoc eſt ad
fauorē ſubſtitutorū, q̃bus poſteadomus relicta fuit
per ea,quę habenṫ per gl.& Imolam in l.codicillis §.
inſtituto ff.de leg.2.in gl.in verſi.filijs,ꝓ quo optimè
facit l.quintus ver.pomponius ff. de annuis lega. q̃a
17 dico, † ꝙ niſi in ꝓhibitione fuerit adiecta cauſa, vel
perſona,propter quā facta fuerit,planè nuda cenſeṫ,
& tanquam nudum præceptū non afficit d.l.pater fi
liū §.Iulius agrippa, & videtur eſſe de mente Imolæ
in d.§.inſtituto,dum inquit text.in d. l. cū pater §.li-
bertis non ꝓbare dictum gl.quoniam ibi in prohibi
tione ꝑſona fuit expreſſa,ꝑꝑ quam facta fuit, videli-
cet vt in familia retineretur.Itē illud dictū gl.& Imo
læ reprehendit Ale.in l.qui romę §.cohęredes col.3.
& 4.ff.de verbo.ob.verſic.inquantum tñ, vt ibi,ꝑ l.fi-
liusfamilias §.diui ff.de leg.j.Neq; ꝯtradicit d. l.quin
18 tus, q̃a nō loquitur ī prohibitione alienationis, † q̄
facta ſine cauſa odioſa cenſetur l. non vſq; ff. ſi quis
à patre fuer.manum.& in d.§.diui, ibi quia talem le
gem in teſtamento dicere non poſſunt, vt ibi per gl.
Neq; etiam contradicit d. §.ſeia libertis, q̃a ibi non
poſt mortem plurium ſubſtitutio facta reperitur,
ſed vtimo morienti,& in tota re, vt ibi per Bartol.
& in d.l.vel ſingulis.¶ Nec aduerſatur, ꝙ illa prohi-
bitio alienationis ex cauſa iuſta facta eſſe dicatur,
hoc eſt reſpectu maſculorum,de quibus in teſtamē-
to,ergo debet operari,d.§.diui,& d. l. pater filium §.
filiam ff.de leg.3.q̃a pro reſponſione dicēdum,eſt ꝙ
ī teſtamēto duplex alienationis ꝓhibitio, diuerſisq;
perſonis facta fuit,prima ipſius hæredibus inſtitutis,
& cuilibet eorum,de qua diximus,illā eſſe nudā, & ī
ꝓpoſito nihil operari poſſe, ſicuti nec illa q̃cquam
operata fuit,de qua ī d. §. ſeia libertis, vt ex illo tex.
colligitur;ſecūda verò non fuit nuda,ſed correſpecti
ua,& cū cauſa,eaq; ſuum effectum, ꝑꝑ quem facta ē,
operabitur, ſed illa nihil ad caſum noſtrū.Pręterea li-
cet de facto teſtator in d.§.ſeia libertis vltra ſubſtitu
tionē factam de fundo illius alienationē prohibue-
rit,tamen ſuper hoc iureconſul. nullum facit funda-
mentum,ſed dumtaxat ſuꝑ alijs,vt ibi apparet, & ſu-
pra dictū eſt: Et ex illa alienationis ꝓhibitione argu-
19 mentū ſumi non poteſt, qm̄ † ex narratis in facto q
vellet arguere,fatuus eſſet,vt per Bartol.& alios poſt
gloſ.in lege vnica circa fin. C.quando non pet.par.
& ſcribentes latè in c. raynutius extra de teſtament.
Et quamuis plura in narratione facti in lege poſita
præſupponantur, non tamen omnia iuris miniſte-
rium operantur,ſed ſolum ea,ſuper quibus lex ſe ip-
ſam fundat: Neq; ex hoc poſſumus legem, ſeu iure-
cōſultum de ſuperfluitate arguere,quoniam aliquid
ex narratis in facto omittendo lex ſuperfluè loqui
non dicitur.¶ Verum etiam non videatur, ꝙ in ca-
ſu occurrēti ſubſtitutio de domo poſt mortē oīum
hæredum facta dicatur ex eo, ꝙ tales ſint,qui ex præ-
ſumpta mente ſubſtitutos excludãt,propterea ꝙ in-
ter eos par eſſet ius legitimarum hæreditatum, & cō
ſequenter tacitum fideicommiſſum reciprocum in-
ductum, primò quia in hoc caſu, & ſi aliqui ex inſti-
tutis extare dici poſſent, qui inter ſe par ius ab inte-
ſtato ſuccedendi habeant,nō tamen omnes ſunt ta-
les,cū tunc adeſſent mater & ſoror teſtatoris ac Re
uerendus dominus, q̃ vnà cū illis ab inteſtato de iu-
re non concurrebat, ergo tale præſumptum fideicō-
miſſum non poteſt dici vniformiter illos reſpicere,
ac determinare l.nā hoc iure §.j.ff. de vulg. & pupil.
& argumento l.fi.C.fami.herciſ.iuncta l. hac conſul
tiſſima §. ex imperfecto cum ſequen. C. de teſtamen.
20 ¶ † Secundo reſpondeo, ꝙ teſtator ſubſtituendo vl-
timo morienti, vel poſt mortem pluriū, inter quos
par eſſet ius ab inteſtato ſuccedēdi, nō vr̄ velle inter
illos reciprocū fideicōmiſſum īducere, ſed ſolū ius
legitimarū hæreditatū reſeruare, quod ab alio dr̄ eſ-
ſe quid diuerſum, vt eſt text.in §. vel ſingulis inſtitu.
de pupilla.iuncta d.l.vel ſingulis ff. eod. Et hoc mo-
do intelligitur d. l. penul. vt ibi docto. magis com-
muniter volunt: Neq; Bart.& alij in d.§. cum ita col.
penul.& vlti.contrarium ſentiūt,parificando pupil-
larem,& fideicommiſſariam in terminis noſtris, & ī
21 d.l.penul.¶ † Tertio ad hoc,vt ꝑꝑ exiſtentiam perſo
narum,quæ ex pręſumpta mente ſubſtitutum exclu
dunt,fideicommiſſum reciprocū īductum eſſe dica
tur,non ſolum requiritur,vt ſint ꝑſonæ valdè à teſta
tore dilectæ,ſed ēt,vt īter illas oēs viciſſim, parq; ius
ſuccedendi ſit,vt in d.l.penul.d.§.cum ita, Alexand.
in d.conſi.11.& Soz in.in conſi.249.cum ſimil.quod
in caſu noſtro non eſt.¶ Quarto requiritur,vt tales
ſint īpuberes,qui ſibi teſtari, & prouidere nequeant
ſecundum Alexand. conſilio 92. volum. tertio co-
lum.penultima ibi,& pro ea &c.& in dicto conſilio
11.Pau.Caſtr.conſilio 269.columna ſecunda,& pro
batur in dicta lege penultima, quod in caſu occur-
renti non fuit.¶ Et ex eo, ꝙ cuilibet hæredū in caſu
noſtro alienatio domus fuerit ꝓhibita,nō pōt dici ī-
ter illos fideicōmiſſum reciprocū inductum,quãuis
diſtributiuum cuilibet actum verbi ī ſolidum attri-
buat,

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

in d.l.hoc articulo,nā in hac materia, quæ locis à tot doctoribus tractaẗ, hmōi ſignū nō conſideratū,neq; præſumptio inducendi ta ſumptū reciprocū fideicōmiſſum,& tex. in d. libertis, omiſſo de prohibitione alienationis morte facta,ſolū ſubſtitutionē inuicē expreſsè fa vltimo morienti conſiderat,& ideò quod nō nec nos dicamus l.ſi ſeruū.§.non dixit præ- de acq.hæ.& † à doctorū,magiſtrorū interpre- ibus nō eſt recedendū,neque vltra,q̄ ipſi dixe coniecturandū c.j.& ibi Ant.& Abb.poſt Hoſti. de decimis.¶† Secundo reſpōdeo,ꝙ iſta verba heredibus,& cuilibet eorū primo actū prohibi alienationis oībus ſimul in ſolidū attribuunt parte domus,velpro tota,prout habere repe ſenſusq; erit,ꝙ illis non ſolū ſimul dr̃ prohi endere,& alienare domū, ſed ēt cuilibet de ꝑ ſuam partē ſuā,aut totā, qn̄ ea ſolū ad ſingu- uenifſet,& hoc nō rōne fideicōmiſſi recipro in hoc caſu nō dr̃ introductū,vt ſupra , ſed tm̄ fuiſſet hæres , qui ſolus hæreditatē adi- caſu,quo alij vel repudiaſſent,vel adire an- poſt mortē teſtatoris morte præuenti nō po ſicuti facilè euenire poterat , & hoc modo declaranda ſunt,nec aliter ea teſtator iudi intelligere voluit,ſi verba teſtī diligēter cō ¶Tertio reſpōdeo,ꝙ in terminis noſtris ex bitione alienationisdomus,vt in teſtō fa mere non poſſumus,ex quo,vt ſupra di nuda,& ſine cā.¶ Quodq; in caſu,de quo ſumptū reciprocū fideicōmiſſum nō dicaẗ, corroborari pōt,quæ pulchrè allegat Bar.in mei.§.cum ita col.pe.& vlt.ꝙ ex quo ſu caſu,in quo tales perſonæ nō adſunt,quæ ex mēte teſtatoris ſubſtitutū excludunt, fi- ſſum induci non dr̃ per plura,quæ aliter nō inſpici poſſunt, & per eundē habeẗ in d. codicillis in prin.ff.de vſufr.lega.¶ Præterea † con ſic arguo,idem eſt dicere poſt mortē plu- poſt eorū mortem , vel dicere poſt mortē quia dicēdo poſt mortē eorum intelligiẗ poſt omniū Bar.in d.l.codicillis in prin.in 3.no.& quidā teſtō.ff.de vul.& pup. Sed qn̄ dictum eſſet mortē omniū fideicōmiſſum reciprocū factū cenſetur,vt atteſtatur Pau.Caſt.in d.l.pen.& in alias eſt conſ.269.lib.2.& ſequiẗ inſignis meus Soz.in d.§.cū ita col.3.verſi.pro de ne,& clarius in d.conſi.249.lib.2.& cōſ.104. col.pen.lib.3.ergo idem,qn̄ dictū eſſet poſt mortem,& hoc eſt ſummè notandū ꝯ̃ opinio & Alex.in d.l.ſi pater impuberes.¶ Ter- pluribus inſtitutis facta fuit ſubſtitutio fidei- poſt mortem oīum in tota re relicta, ſeu bonis,ſi nō adſint perſonæ,quæ ex præſum- ſubſtitutū excludūt,tunc fideicōmiſſum factū non cenſeẗ,argumento d.l.fi.§.filiū, Lucius.§.Caio ſm̄ Bar.in d.§. cū ita col. pe.& cū ſubſtitutio facta ſit oībus hęredibus,plu reſpicere dr̃,ꝓpterea illa verba poſt mor in ſuas ſingularitates reſolui debent l. fal ff.de cond.& dem.& hanc opinionē ſequū cōiter,vt atteſtatur Alex.in d.l.ſi.pater.impu d.l.pater filiā in fi.& in cōſilijs ſupra relatis : uis ex aduerſo dicaẗ,opinionē cōem eſſe ꝯ̃ conſequenter cū Paulo in d.l.pe.cum ſim.tn̄ pater veritatis,cui in his maior fides eſt ad- de opinione cōi,quàm Moderniſſimis qui- conſulentibus , cum magis credendum ſit veraci,q̄ Iudeorum turbæ fallaci , contrariū ut ſupra latiſſimè demonſtraui.†¶ Pręte- rea cōis opinio nō ex numero conficitur, ſed ex auctoritate, & approbatione doctorū antiquorum , q̄ pōdere,& menſura præualeant c.fi.& ibi Abb. extra de his,quæ fiunt à maio.par.cap.vbi maior pars,quę ſit ſanior,oībus alijs,præferẗ,ſaniorū enim voces, q̄ ſint potentiores,illi qui plures numero eſſent,præfe rēdæ ſunt,vt inquit Abb.in c.j.in j.no.eo.tit.per tex. in c.dudū.il j.de electio.& no.in c.eccleſia il 2. eo.ti. & eſt tex.in l.j. §.ſed neque C. de vete.iur. enuclean. ¶ Nec prædictis aduerſatur d.l.codicillis in princ.ff. de vſufr.lega. q̄a ex verbis Bar. ibi colligiẗ reſpōſio, & ſupra latius dixi.¶ Similiter nō refragaẗ d.l. Titia ſeio.§.ſeia libertis,q̄a ibi ſubſtitutio expreſsè vltimo morienti in tota re facta fuit,ſecus ergo,ſi poſt mor tē pluriū,vel oīum ēt in tota re ſimpliciter facta eſ- ſet,prout doc.cōiter volūt,vt ſupra retuli,q̄cquid in hoc Pau.& Alex.in locis allegatis voluerint. ¶ Nō obſtat,qđ voluit Soz.in d.conſi 249. vbi pleniſſimè hāc materiā tractat , & de verbo ad verbū idē ponit in d.§. cū ita,q̄a in vtroq; loco ipſe affirmat opinio- nē cōem eſſe ꝯ Paulū in d.l.pe.& in d.conſi.269.Pręterea Soz.in d.conſi.voluit fideicōmiſſo vltimo morienti in tota re,& poſt mortē oīum factū cenſeri ad inuicē factū in caſu,quo factū fuiſſet poſt mortē liberorū teſtatoris, inter quos par ius ſuccedendi ab inteſtato exiſteret, & doc. oēs paſſim hoc admittunt: Aliud ergo eſſe debet , qn̄ poſt mortem pluriū , ſeu oīum,inter quos nō eſſet par ius ſuccedendi ab inteſtato,qualis eſt caſus noſter.¶ Non aduerſanẗ ēt ea, quæ voluit Bar.in d.l.q̄dam teſtō ff. de vulga.& pup. vbi ſi teſtator duobus hæredibus per fideicōmiſſum ſubſtituerit per hæc verba,& ſi qn̄ deceſſerint,volo, ꝙ omnia bona mea in talē deueniant,dicit Bar.hoc caſu videri voluiſſe ſubſtitutū eſſe admittēdum, qn̄ ambo inſtituit deceſſerint argumento d.l.q̄dam,ergo hoc magis dicēdū eſt,qn̄ poſt illorū oīum mortem dictū eſſet,vt in caſu noſtro:Quia multipliciter

26 reſpondetur,† Primo ꝙ illud dictū Bar.ibi nō eſt verum,& ꝯ̃rium expreſsè tenet Pau.Caſt.in d.l. pen.& in d.conſ.ſuo,ac etiā Alex.in d.l.ſi pater impuberes, & in d.l.pater filiam in fi.& Soz.in d.conſi.249.& in d.§.cū ita,faciētes drīam,an dictum fuerit poſt mortem oīum in toto,vel poſt eorum mortem,vel ſi illi deceſſerint , hoc enim vltimo caſu fideicōmiſſum reciprocū factū non cenſetur,nec vltimo morienti per d.l.fi.§.filium,iūcta d.l.Lucius.§.Caio,vbi caſus, cuius ꝯ̃rium tn̄ ſenſit Bar.in d.l.quidam teſtō,& malè,veluti inquit Alex.in conſi.11.lib.3.colu.7.& in d. conſi.92.eo.lib.maximè circa finē:& d.l.quidā teſtō ſupˀ quo tex.Bar.ſe fundat,loquiẗ in vulgari,& nō in fideicōmiſſaria,cuius diuerſitatis rōnem refert Ale. in d.l.ſi pater impuberes,in d.l.pater filiam in fi. in d. conſi.11.& 92.Præterea licet Bar. ibi ſentiat ſubſtitutum poſt mortē omniū eſſe admittendū,non tn̄ inquit,neque affirmat,illos cenſeri inuicem eſſe ſubſtitutos,ſtant.n.ſimul,ꝙ poſt mortē omnium ſubſtitutus admittatur,& tn̄ illi non ſint inuicē ſubſtituti,puta q̄a inter illos ius legitimarū hæreditatū reſeruatū eſſe dicaẗ d.§.ſingulis,& d.l.vel ſingulis, attenta qualitate perſonarū d.l.pe.vel ꝙ altero decedēte ſubſtitutus nō admittaẗ,ſed illi decedēti interim hæres ſuus ſuccedat,& ſic de ſingulis,quouſq; res ad vnū tm̄ deuenerit,quo decedente ipſe partem ſuam,& aliorū hæredes fideicōmiſſum totum reſtituent ar. eorum quæ habentur per Alex.& doc.cōiter in d.l. cohæredi §.cū filiæ,& vt ſupra declarat Alex.in d.conſi.11. in dicto §.cū ita in prin.in d.l.pe.& in d.conſi.92.vbi inquit opinionē cōem eſſe ꝯ Bar.Pręterea,vt ait Ale in locis allegatis, d. l. quidam teſtō vult poſt mortē oīum ſubſtitutū eſſe admittēdū , q̄a teſtator his ver-

bis

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN

bis oĩbus deficientibus, aut poſt mortẽ omniũ vſus nõ fuit, ſed dixit, ſi neq; Florus neq; Soſia hęredes eſſent, nã hæc verba cõiunctiua, & copulatiua cõcurſum oĩum cõtinent, vt ibi cũ ſim. veluti p Alex. in d. conſi. 92. circa fi. Rurſus Pau. de Caſt. in d. conſi. 269. dũ voluit ſubſtitutionẽ factã in toto poſt mortem oĩum ab vltimo moriente factã eſſe cenſeri, loqui vr̃ in terminis d. l. codicillis ff. de vſuf. leg. in fi. prin. quã allegat; ergo ſm̃ illam debet intelligi arg. eorũ, quę habent per Bar. in l. non ſolũ §. liberationis verba ff. de libe. leg. Si itaq; poſt mortẽ omniũ, qui eſſent honorati, facta fuiſſet, & in tota re relicta, ab vltimo facta dici nõ debet, vt declarat Bar. in d. l. codicillis, qđ optimè facit ad euitãdum illud, qđ voluit Pau. & ſequutus eſt Alex. q his ſuis dictis cõis opinionis ſcribentiũ quietem turbarunt. Plura quippe alia pro cõplemento huius materiæ dicenda eſſent, & ad cãm faciẽtia, verum quia certus eſt mihi præfixus terminus, quem excedere nequeo, idcirco huic conſultationi finem impono, offerens me, ſi opus fuerit, prædicta plenius attingere.

SVMMARIVM.

1 *Dictio vt ſupra, ſcripta, & ſimilia ad caſum prius expreſſum diſpoſitionem reſtringunt.*
2 *Annus cœptus qñ habetur pro completo, & nu. 5. & 10.*
3 *Fideicommiſſum dicitur onus, & grauamen.*
4 *Ante dicitur, quod omnino eſt ante.*
5 *Ante iunctũ tempori certo momento non tranſeunti, ſed tractum ſucceſſiuum habenti qñ tempus præcedens ſolum, & quando etiam tempus ſpecificè expreſſum includat.*
6 *Inſti tuo verbum in hac diſpoſitione inſtituit, & ſubſtituit per fideicommiſſum directè non capitur.*
7 *Subſtitutio fideicõmiſſaria facta de extraneis, & non deſcẽdentibus poſt mortem pluriũ cum expreſſione nominis collectiui, hoc modo, & ſi oẽs filij mei hæredes inſtituti ſine filijs deceſſerint, fratres meos ſubſtituo, ad hoc, vt locũ habeat, & ſubſtituti admittantur, quid requiritur.*
8 *Hæc verba in caſu, & caſibus prædictis mentẽ teſtatoris ſolum ad caſum expreſſum reſtringunt, vt ſecũdũ proprietatem verborum diſpoſitio intelligatur.*
9 *In fideicommiſſis ſemper interpretatio ad fauorem filiorum ſumenda eſt.*
10 *Fauor publicus fauori filiorum æquiparatur.*
11 *Subſtitutus pupillariter filio impuberi ẽt in legitima pupilli p fideic. grauari põt, & quid eueniente caſu fideicõmiſſi reſtituere debeat, quidve detrahere poſſit infra nu. 26.*
12 *Quæſita ex pupillari ſubſtitutione quando in reſtitutionem fideicommiſſi veniant.*
13 *Subſtitutio pupillaris quãdo in fideicommiſſo facto filio puberi contineatur.*
14 *Subſtitutio fideicõmiſſaria facta vltimo morienti ſimpliciter abſq; expreſſione bonorũ, ſeu quottæ cõmodum pupillaris in reſtitutione non comprehendit.*
15 *Subſtitutio facta poſt mortẽ plurium vltimo morienti ſimplicitet ſolũ in portione ſua facta cẽſetur, ſecus ſi in omnibus bonis, vel in tota hæreditate nu. 17.*
16 *Argumentum de prælegatis ad pupillarem ſubſtitutionem quoad terminos reſtitutionis fideicommiſſi procedit, Contra infra nu. 29.*
18 *Argumentum à ceſſante ratione legis fortius eſt, quàm argumentum à contrario.*
19 *Prælegata quando in reſtitutionem fideicommiſſi veniunt.*
20 *Illud, qđ ex pupillari capitur, de hæreditate pupilli dicitur.*
21 *Subſtitutio fideicõmiſſaria facta de tanto, & non de toto cõmodum pupillaris non comprehendit.*
22 *Succedens per fideico. ei, qui impuberi ſubſtitutus eſt, pupillo, & non teſtatori ſuccedere dicitur.*
23 *Subſtitutũ filio pupillariter poſſe à patre per fideico. grauari quoad omnia bona pupilli vndecunq; quæſita, in fauorẽ filij impuberis eſt introductum.*
24 *Subſtitutio fideicommiſſaria facta ſubſtituto pupillariter filio dicitur prouiſio filij, & nõ onus, ac quatenus duret, & ad quæ extendatur.*
25 *Subſtitutus per fideicõmiſſum ei, qui filio impuberi pupillariter ſubſtitutus eſt, matrem filij impuberis ab eius luctuoſa hæreditate non excludit.*
27 *Pauli Caſtr. doctrina in l. ex tribus C. de inoffi. teſta. declaratur, vbi vult cõmodũ pupillaris in reſtitutionem fideicõmiſſi venire.*
28 *Subſtitutio reciproca mixta cũ compendioſa per hæc verba vos inuicẽ ſubſtituo vulgariter, pupilla. & per fideico. facta duobus filijs, vni impuberi, & alteri puberi, an reſpectu impuberis vt pupillaris valere poſſit.*
29 *Prælegata aliquo reſpectu de portione hereditatis ipſius grauati immediatè eſſe dicuntur.*
30 *Id, quod cohæres ex pupillari capit, propriè, & immediatè portio ſua non dicitur.*
31 *Prælegata in fideicõmiſſo, quo quis de reſtituendo portionẽ ſuam fuit grauatus, non veniunt.*
32 *Id, quod per pupillarem capitur, & quod per fideico. quoad illud, an in reſtitutionem fideicommiſſi veniant, differunt.*
33 *Subſtitutio fideicõmiſſaria facta poſt mortẽ oĩum oĩbus, & facta poſt mortem omnium vltimo morienti differunt.*
34 *Filius grauatus per fideico. legitimam, & trebellianicã detrahere poteſt.*
35 *Id, quod ex pupillari capitur, an abſq; aliqua deductione legitimæ, vel trebellianicæ ſit reſtituendum.*
36 *Filij primi gradus grauati per fideico. ſub cõditione fructus in trebellianicam non imputant.*
37 *L. iubemus C. ad treb. habet locum etiam, qñ filius per fideicom. extraneo ſub conditione reſtituere rogatus eſſet.*
38 *Filij, & deſcendentes ſemper in fideicõmiſſis ſunt extraneis fauorabiliores.*
39 *Relatio ad proxima ſolum fit cauſa euitandi abſurdi.*
40 *Filius pupillariter alteri filio ſubſtitutus, & per fideic. extraneo reſtituere grauatus fructus in trebellianicam, quam ex portione pupilli detrahit, non imputat.*
41 *Argumentum de falcidia ad trebellianicam procedit.*
Falcidiæ appellatione trebellianica continetur.
42 *Falcidia ex prohibitione alienationis bonorum à teſtatore prohibita detrahi cenſetur.*
43 *Expreſſa teſtatoris diſpoſitio plus, quàm tacita operatur.*
44 *Pater filijs primi gradus trebellianicæ detractionem expreſſè, vel ſaltem tacitè prohibere non poteſt.*
45 *Trebellianicam, ſeu falcidiam poſſe à teſtatore prohiberi nouo iure eſt introductum.*
46 *Limitatio, & declaratio noua auth. ſed in ea. C. ad l. Fal. & tex. in corpore, vnde ſumitur.*
47 *Trebellianica per non confectionẽ inuentarij non amittitur.*
48 *Intellectus ad §. illo adiecto cum ſeq. in auth. de hæ. & Fal.*
49 *Grauatus per fideic. vniuerſale, etiam nullo confecto inuentario, nihil vltra vires hæreditarias reſtituere tenetur.*
50 *In legitimam ea imputantur, quæ ex patrimonio, & iudicio defuncti capiuntur, declara vt infra nu. 56.*
51 *Filia fœmina, quæ à ſucceſſione pp maſculos ex diſpoſitione ſtatuti excluditur, põt ex prouiſione teſtatoris deficientibus maſculis ad legitimam, & ſucceſſionem vocari, declara, vt infra. nu. 58.*
52 *Qui ad aliquam partem etiam minimam admittitur, alteri partem facit perinde, ac ſi in totum ſuccederet.*
53 *Stante ſtatuto, ꝙ filia cum maſculis ab inteſtato non ſuccedit, ſi pater maſculũ inſtituerit vniuerſaliter, ac filiã fœminam vltra dotes ſuas in decem, filia ſupplementũ legitimæ petere non prohibetur: Contrarium infra nu. 59.*
54 *Filia fœmina, ſtante ſtatuto fœminarum propter maſculos excluſiuo, qui hæreditatẽ adiuerũt, habetur pro extraneo, nec ad partem legitimæ admittitur.*
55 *Pater nullo modo legitimam filij diminuere poteſt.*

Diſpoſitio

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN