UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

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

Cum Summariis, & Indice rerum, ac verborum locupletissimo

Pontificij iuris, Contractuum, seu Dispositionum inter viuos materias distinctè continens

Bero, Agostino

Venetiis, 1577

Consilivm CXXIIII.

urn:nbn:de:hbz:466:1-96504

Visual Library

ꝑiudicium inferri potuerit, licētia data nullo mō ul-
tra caſum ſuum extēdi debuit: & propterea cōcludi
poteſt ipſum emphyteotā ex tali locatione à iure ſuo
cecidiſſe non mō ſecundum iuris rigorē, ſed etiā at-
tenta iuris canonici æquitate, quā in caſu nr̄o Ant. in
d.cōſi.25.multū cōſiderat. ¶Et † quāuis Ioā.de Imo.
in d.c.potuit.col.9.& Bal.in auth.niſi.col.3.C. ad Tre
bel.uelle uideātur, ꝙ emphyteota poſſit ad lōgū tp̄s,
dn̄o irrequiſito, locare, dūmodo locatio triginta an-
nos non excedat, tamen, ut dictū fuit in principio, cō
munis opinio eſt in contrarium, à qua in conſulendo
non eſt recedendū, ad tradita ꝑ Ioā. And. in c.1.de cō
ſtitut. Ex quibus omnibus cōcludendum putamus, ꝙ
hic Antonius emphyteota, ꝗ rē emphyteoticā ad an-
nos undecim locauit cū pacto de francando rē ꝑciſe,
à iure ſuo cecidiſſe dicatur, & ita ꝑ reuerēdiſſimū do-
minū Primiceriū declarari potuerit, cū negari non
poſſit, quin locatio hoc in caſu abſq; licētia dn̄i facta
dicatur, illam eo modo, quo facta reperitur cōſiderā
do, ueluti ſupra fuit plenè demonſtratum. Laus Deo.

S V M M Æ.

1 *Vſufructuarius, & emphyteota circa abuſum rei æquiparantur.*
2 *Formam rei mutare, & illi ſeruitutem imponere non poſſunt, alio quin tanquam re abutentes ſunt iure ſuo priuandi.*
3 *Emphyteota meliorando poteſt formam rei mutare, & in hoc differt ab uſufructuario.*
4 *Emphyteota, qui cum iuramento promiſit uti re arbitrio boni uiri, rem conſeruare, iura, & terminos manutenere, nec ſine re illa deuaſtari, mutando formam rei, uaſtando cęnacula, partem domus ad aream reducendo, & in uſus proprios tigna, ferramenta, & ſimilia conuertendo, in periurium incidit, ac omni iure, & commodo rei priuatur.*
5 *Iuramentum ſpecificè, & in forma ſeruari debet, ac num. ſequen.*
6 *Emphyteota iurans ſoluere ſingulis annis ceſſando per unū annum iure ſuo priuatus cenſetur, quamuis aliàs ceſſatio per bienniū, ſeu triennium requiratur.*
7 *Emphyteota, & uſufructuarius non utentes re arbitrio boni uiri priuantur iure ſuo, quando arbitrio boni uiri re uti cum iuramento promiſiſſent, aliàs ad damna ſolum, & intereſſe poſſunt conueniri.*
8 *Emphyteota non poteſt ſeruitutem rei emphyteoticæ imponere, & imponendo cadit à iure ſuo.*
9 *Vſumfructum in fundo uectigali, & ſuperficiario poſſe conſtitui quomodo intelligatur.*
10 *Prædium tributarium poteſt irrequiſito fiſco uendi & alienari.*
11 *Emphyteota diuidendo rem cum alio communem alienat, & à iure ſuo cadit.*
Et quomodo hoc uerum ſit, num. 13.
12 *Prohibitus alienare dicitur etiam prohibitus rem communem alienare, & diuidere.*
13 *Emphyteota quando, & quomodo poſſit rem cum alio communem irrequiſito domino diuidere, & quando non.*
14 *Res eccleſię quando inter canonicos, ſeu clericos poſſint abſque ſolemnitate in alienatione rerum eccleſiæ requiſita diuidi, & alienari, & quando ſolemnitas debeat interuenire.*
15 *Emphyteota licet ex pacto poſſit irrequiſito domino rem alienare, non tamen, eo irrequiſito, poterit rem tradere, & in poſſeſſionē inducere, alioquin à iure ſuo cadet.*
16 *Prohibitus alienare quando, & quomodo in euidentem utilitatem poſſit alienare.*
Emphyteota etiam in euidentem utilitatem non poteſt ſine conſenſu domini alienare.
17 *Locatio in emphyteoſim de re minoris decretum iudicis pro forma requirit, alias eſt nulla.*
18 *Tutoris auctoritas in alienatiōe rei minoris pro forma requiritur, & illius defectus actum, ſeu contractū ipſo iure nullū redderet.*
19 *Verba narratiua inſtrumenti inter quos probēt, & inter quos nō.*
20 *Solemnitas quæ extrinſeca ex uerbis narratiuis inſtrumenti non præſumitur, neque probatur.*
21 *Decreti uerba, & forma debent ad unguem, & ſpecificè obſeruari.*
22 *In decreto licet data fuerit poteſtas alienandi rem minoris, intelligitur tamen cum alia iuris ſolemnitate requiſita.*
23 *Auctoritas tutoris in alienatione, ſeu obligatione rerum minoris debet in ipſo actu, & non ante, uel poſt actum interuenire, nec licentia, iuſſusq́ue tutoris ſufficiunt.*
24 *Teſtis extra capitula, & de alijs capitulis non contentis deponens non probat, & ſuſpectus redditur.*
25 *Auctoritas, & licentia differunt.*
26 *Tutorem dediſſe licentiam, ſeu ſuam interpoſuiſſe auctoritatem, per alios, quàm per ipſum tutorem probari debet.*
27 *Teſtis tractans de ſuo intereſſe, et ad ſe releuandū non eſt idoneus.*
28 *Locator, & uenditor non poſſunt eſſe teſtes inter emptores, & cōductores de ijs, quæ tempore contractus facta fuerunt.*
29 *Emphyteota ſi rem, uel eius partē alienet, irrequiſito domino, alienatio non tenet, & dominus poteſt rem uendicare.*

EPITOME.

Emphyteota, qui cum iuramento promiſit re arbitrio boni uiri uti, rē cōſeruare, iura, & terminos manutenere, nec ſinere illa deuaſtari, mutando formam rei adeò, ut res deterior efficiatur, ſeruitutē illi imponendo, & rem communem cum alio extraneo diuidendo abſque conſenſu domini à iure ſuo cadit.

Locatio ī emphyteoſim de re minoris facta abſq; decreto, & auctoritate tutoris, aliaq́ue iuris ſolemnitate in alienatione rerum minoris requiſita non ualet, & eſt ipſo iure nulla.

CONSILIVM CXXIIII.

CONCLVDENDVM eſſe de iure exiſtimo, dominū Franciſcū de manutenutis emphyteotā à iure ſuo cecidiſſe, & manſionē, de qua in ꝓceſſu, ad Rodaldū, & Hieronymū dominos directos ſpectare, & ꝑtinere: & ad ita cōclu
1 dendū plura me moueāt, in primis, quia † id, qđ nō li
cet uſufructuario in abutēdo re, nec licet ēt emphy-
teotæ, cū circa rei abuſum à iure æquiparent̄, ꝑ Bart.
Alex. & alios in l. diuortio. §. ſi fundū. ff. ſolu. mat. Sed
2 † uſufructuarius nō pōt formā rei mutare, nec ꝑ cœ-
nacula, nec meritoria diuidere, nec dietas trāsforma-
re, cōiungere, uel diuidere nec ſeruitutes rei ꝑ ſe im-
ponere, ꝗa ſic re abuti diceret̄, ut eſt tex. in l. æquiſſi
mū. §. ſed ſi ædiū. & in fin. l. uſufructuarius nouū. la. 1.
& la. 2. l. hactenus. in fi. & l. quāuis. ff. de uſufruc. ergo
nec emphyteota hæc facere poterit, alioquin re abu-
tēdo eſt uſu ipſius rei priuādus, argu. §. finitur. Inſt. de
de uſufr. ibi nō utēdo ꝑ modū, hoc eſt, ut bonus pater
familias: ſed in caſu nr̄o do. Franciſcus formā domus
mutauit, ergo &c. ¶Nec obſtat id, qđ uoluit Bal. in l.
1. C. de iure emphy. dicēs, ꝙ ſi quis areā in emphyteo
ſim cōducat, & in ea ædificiū fecerit, ob hoc emphy-
teoſis nō finit̄, ſed durat, qđ ſecus eſt ī uſufructuario,
ut eſt tex. no. ī l. repeti. §. rei. ff. ꝗb. mod. uſusfruc. amit
3 tatur, quia rn̄det̄ † hoc cōtingere, qm̄ emphyteota re
utitur ad meliorandū, ut nomē ipſum demonſtrat, ut
dicit tex. in l. 1. C. de iure emphy. nā de natura emphy
teoſis eſt, ut melioret̄, & ideò ſi areā ad ædificiū redu
xit, emphyteoſis nō extīguetur, ſed uſufructuarius rē
habet ſimpliciter ad utēdū, & in ſuis terminis conſer
uādū. d. l. uſufructuarius nouū. & uſufructus rei muta
tione extinguitur. d. §. rei. vn̄ ceſſante rei emphyteoti
cæ melioratione ex mutatione rei, ꝑ quā res deterior
efficiatur, emphyteoſis quoq; ſil̄r dicet̄ extingui, ꝗa
4 ad meliorādū, & nō ad deteriorādū dat̄. ¶Scd̄o † dns
Franciſcus cū iur̄o promiſit uti re arbitrio boni uiri,
& rē, eiuſq; partē conſeruare, & iura, & terminos ma
nutere, nec ꝑmittere illa ad aliquē peruenire, nec de
uaſtari, & prout in inſtr̄o emphyteoſis continet̄, qđ
iur̄m eſt præciſè, & formaliter obſeruandū, alioquin
non obſeruans ratione periurij omni iure, & commo
do, qđ ipſi vigore illius inſtr̄i poſſet acquiri, priuatur.

l.ſi

l.ſi quis maior.cum materia.C.de tranſac. c.querelã.
& ibi Bal.& c.ad noſtram.il 2.de iureiur.ſed dominus
Franciſcus re arbitrio boni viri uſus non fuit,mutan-
do formã rei, & uaſtando dietas, ac cœnacula, partẽ-
q́ue domus ad aream reducendo, & bona mobilia ui
delicet tigna,ferramenta,& huiuſmodi alia in uſus ꝓ
prios conuertendo, quia uſufructuarius, qui re arbi-
trio boni uiri uti tenetur ad d. §. finitur. & melius in
l.1.& per totũ ff.uſufr.quẽadmo.cau.nõ põt ꝑdicta fa
cere,ut in iuribus ꝑallegatis : ergo dominus Franci-
ſcus ratione ſui iuramenti,cui cõtraueniſſe dr̃, omni
iure, & cõmodo rei priuatus dici debet, poſito ẽt, ꝙ
regulariter de iure prædicta facere potuiſſet, quod ta
5 men negatur,† qm̃ ex quo præmiſſa obſeruare, & fa-
cere iurauit, debuit iuramentum ſuum in forma, &
ſpecificè obſeruare,argumento d.c. querelã. cum ibi.
not.per Bal.& habetur per Alexan.in pluribus ſuis cõ
6 ſilijs,& maximè ĩ cõſ. 126.lib.1.& ĩ cõſ.91.lib.2. † Nã
quamuis conductor, ſeu emphyteota iure ſuo nõ pri
uetur,niſi ceſſando per bienniũ, uel triennium in ſo-
lutione canonis in l.2.C.de iure emphyteo.& in c.po
tuit.de locato.tñ ſi is ſingulis annis ſoluere iurauerit,
ceſſando per unũ annum, priuatus cenſetur, quia iu-
ramentũ debuit ſeruari, non ſecundum quod regula
riter eſt à iure communi emphyteotæ conceſſum,ſed
præciſè,& in forma,ut ibi;& facit gl. ſingularis in l. ſi
pecuniã.ff.de condict.ob cau.Bal.in l.1. C. de ſenten.
quæ pro eo,quod inter.Ro.in rub. ff.de arbit.col. 25.
& doct.in l.ſtipulationes non diuiduntur. ff. de uerb.
obliga. Nec obſtat, † ꝙ uſufructuarius, emphyteota,
7 & ſimiles non utendo arbitrio boni uiri, prout de iu-
re tenentur, non ſunt iure ſuo priuandi, ſed actione
legis aquiliæ, uel ex ſtipulatu ad damna, & intereſſe
tenentur, ut per totum ff. uſufru.quemadmodũ ca-
ue.& per Ange.Aret. in d.§. finitur. quia & ſi hoc re-
gulariter ſit uerum, tamen habebit locum, quando
ipſi re arbitrio boni uiri uti iuraſſent, & iuramẽto cõ
traueniſſent, tunc enim iure ſuo priuati eſſent. d. l. ſi
quis maior.cum ibi not.& d.c.querelam.cum ſimili-
8 bus ſupra allegatis. ¶Tertio principaliter facit, † nã
emphyteota non poteſt alienare,& alienãdo iure ſuo
priuatur.l.fi.C.de iure emphyteo.& d.c.potuit.& ſer-
uitutem rei imponere eſt alienare. l. fin.C. de rebus
alien.non alienan.& argumento c. non liceat. 12.q.
2.item rem communem cum alio diuidere eſt alie-
nare, quia diuiſio dr̃ uenditio,ſeu permutatio, ut eſt
tex.in l.1.C.commu.utriuſq; iudi.l.pen.C. de prædijs
minor. Sed dominus Franciſcus rei, ſeu domui ꝑ eũ
conductæ ſeruitutẽ impoſuit,quia cõuenit,& ꝑmiſit,
ꝙ Baldaſſar, ſeu eius pater de Lettis tigna impone-
ret,& ſuꝑ muro dictæ domus ædificaret, quæ ſeruitu-
tem continere dicuntur,ut ff. de tigno iniunc.& per
totum ff.de ſeruit.urba.præd.ergo alienaſſe, & conſe
quenter ius ſuũ amiſiſſe dr̃:& hac ratione Rom.in ſin
gula.640.incip.ſcis,ꝙ emphyteota, uoluit ꝙ emphy-
teota ſeruitutẽ rei emphyteoticæ ĩponere nequeat,
quia non põt alienate.Nec obſtat l.1.§.1.ff.quib.mo.
uſuf.amitt.ubi in fundo vectigali,& ſuperficiario uſus
9 fructus conſtitui poteſt, † qm̃ debet intelligi, quan-
do fuiſſet iure conſtitutus, ut ibi dicit ille tex. & con-
ſequenter ab ipſo proprietario, uel à ſuperficiario de
conſenſu proprietarij,iuxta d.l. fin. & d. c. potuit. ſic
enim iure cõſtitutus dicetur, alioquin ſuperficiarius,
uel fundum uectigalem conducens alienare dicere-
tur.d.l.fin.C. de rebus alien.non alien. Non obſtat ẽt
l.3. C. de ſeruitu. quia loquitur in prædio tributario,
10 † quod irrequiſito fiſco uendi, & alienari poteſt, ut
ibi per Paulum de Caſtr. ſed prædium emphyteoti-
cũ non poteſt irrequiſito domino alienari, ut ſupra.
11 ¶Item † dñs Franciſcus irrequiſito domino, uiculũ,

ſeu locũ communem cum alio extraneo d[...]
diuiſio dicitur alienatio, & ſimilis eſt uen[...]
1.C. cõmu. utriuſq; indi. ergo à iure ſuo c[...]
d.l.fi.C. de iure emphyteo. ¶Nec obſtat, u[...]
dicebant,& ex deductis in proceſſu appar[...]
culus erat cõis ĩter domũ domini Franciſ[...]
illorum de Lettis,& quamuis prohibitus [...]
poſſit rem præcipuam, & propriã alienar[...]
cõem poteſt alienare, quia emphyteotæ [...]
iure prohibito alienare nõ reperitur ali[...]
munis prohibita: item quamuis emphy[...]
ſit irrequiſito domino alienare,poteſt [...]
Bar.in l.qui Romæ.§.duo fratres.ff.de [...]
tio.& in l.ſi domus.in fi.ibiq; doct. quan[...]
contrariũ teneat,& per Bar.Bal.Ang.& [...]
in l.cum hi.§.ſi uni. ff. de tranſact. & per [...]
in titulo de loca.§. nunc uerò aliqua.ueri[...]
Ioan.And. & præterea licet quis ſit prohi[...]
re,non tamen dicitur prohibitus, quando[...]
dentem ſuam utilitatem faceret, ut in l.ſi [...]
dotium. ex quibus uideretur dicendum, [...]
Franciſcus irrequiſitis dominis ſuis potue[...]
locum communem diuidere, & maximè [...]
ſtat hoc in euidẽtem rei utilitatem factũ [...]
(tenendo,prout uerius eſt, quòd ob huiuſ[...]
ſionem factam is à iure ſuo per prædicta c[...]
ductis proximè facillimè reſpondetur, & in [...]
12 co, † ꝙ prohibitus alienare dicitur etiam [...]
rem communem alienare,& diuidere,q[...]
citur alienatio,ut eſt text.clarus, & not.[...]
in l.penul.C. de prædijs mino.l.ſi pupillor[...]
l.qui neque.in fi. ff.de rebus eorum : imm[...]
citur prohibitus rem communem alien[...]
priam, ut colligitur ex iis, quæ habentur [...]
Alexan.& alios in d.l.ſi domus.in fin.& in [...]
13 ctione.in fi.ff.de lega.1.Secundo dico, † q[...]
emphyteotæ, qui unam, & eandem rem co[...]
poſſint illam inter ſe diuidere irrequiſito d[...]
per Barto.& alios ſupra allegatos, tamen [...]
ta conducens rem, quæ eſt cum alio extra[...]
munis, non poterit eam cum illo extraneo [...]
irrequiſito domino, quia talis diuiſio dic[...]
tio.d.l.1.C.commu. utriuſque iudi. Et do[...]
tes emphyteotas poſſe inter ſe diuidere, [...]
quando unam, & eandem rem conduce[...]
inter ſe uellent diuidere, quia poſſunt, u[...]
in d. §. duo fratres.Et ratio eſt, quia talis [...]
cenſetur alienatio, neque translatio,argu[...]
rum,quæ habentur in c.cum apoſtoiica.& ib[...]
ijs,quæ fiunt à præla.& eſt bonus tex.in l.[...]
ibi not.C. de fideicom. At quando emphy[...]
conduceret à domino,qui eam communem [...]
traneo haberet,tunc emphyteota non poſſe [...]
requiſito domino diuidere, quia talis diui[...]
eſſe alienatio,hoc eſt quædam uenditio,ſeu [...]
tio per ſupradicta. Et ad propoſitum opti[...]
14 quod habetur in c.1.de rebus eccle.non ali[...]
quamuis perſonæ eiuſdem eccleſiæ,ut ſunt [...]
abſque ſolemnitate in alienatione rei eccl[...]
ta poſſint inter ſe res eiuſdẽ eccleſiæ perm[...]
uidere, ut per Innoc.in c. quæſitũ. de rerum [...]
& not. per Abb. in d. c.1. tamen perſonæ d[...]
eccleſiarum abſque ſolẽnitate non poſſu[...]
prohibitionem alienationis,quam canon fac[...]
tex.clarus in d. c. 1. Ita in caſu noſtro de plu[...]
phyteotis eandẽ rem ſimul ab eodem do[...]
centibus, ut poſſint illã inter ſe diuidere, [...]
irrequiſito dño,& ſecus ſit in uno emphy[...]
unam communem cum alio extraneo c[...]
luti ſupra declaratũ eſt. Præterea quamuis [...]

ter uelint, plures emphyteotas eiuſdẽ rei poſſe irre-
quiſito dño rem diuidere, ſeu permutare etiam cum
extraneo, tñ facta diuiſione, ſeu permutatione con-
ſenſus dñi incontinẽti requiri debebit, ut inueſtiat,
ſeu traditioni rei, uel inductioni in poſſeſſionẽ con-
ſentiat, alioquin à iure ſuo caderent, quia conſenſus
domini nedũ in alienatione eſt requirẽdus, ſed etiã
in traditione rei, ut in l.fin.C.de iure emphyt. ubi Iaſ.
col.151.& facit id, quod † not. uoluit Io.de Imo.in d.
15 c.potuit.col.28.dicens, ꝙ quãdo factum fuit pactum
inter dominũ, & emphyteotam, ꝙ ei licitum ſit rem
alienare, quamuis ſecundũ aliquos emphyteota poſ-
ſit rem irrequiſito domino alienare, nõ tamẽ rem tra
dere, nec in poſſeſſionẽ inducere, eo irrequiſito, po-
terit, alioquin à iure ſuo caderet per text. in d.l.fi. ubi
ꝟ casus. ¶Nõ obſtat etiam d.l.fi.ff.de iur.dot.primo,
quia ex diuerſis nõ infertur l.papinianus exuli. ff.de
minoribus, & l.inter ſtipulantẽ.§.ſacram uerſi.ſed &
hec diſſimilia.ff.de uerb.oblig.cum ſimilibus. Secun
do reſpondeo, † ꝙ ibi mulier fundum minus utilem
pro conſeruatione utilioris uendidit cum conſenſu
mariti, & ſic cum conſenſu domini ſui iuxta l.doce
ancillã.C.de rei uẽdic.& ſi uxor, quæ eſt domina uti-
liter ad ea, quæ habenť in l.in rebus. C.de iure dotiũ,
pro euidẽti utilitate rem dotalem uẽdit cũ conſenſu
directi dñi, hoc eſt mariti, ergo ex illo textu arguẽdo
idem erit etiam dicendũ in caſu noſtro, ꝙ etiam ſtan
te euidenti utilitate emphyteota nequeat rem aliena
re, niſi cum uoluntate, & conſenſu domini. Præterea
illud ibi cõtingit, quia ceſſat ratio prohibitionis alie-
nationis, quæ fuit, ut res dotalis nõ poſſet propter pu
blicam utilitatẽ, & mulierum alienari arg.l.1.ff.ſolu.
matr.& l.1.& per totum.ff.de fundo dot. Vnde ſi alie
nando conſtet de euidenti utilitate poterit alienatio
fieri, ut in d.l.fi.ff.de iure dot. At emphyteota nõ pro-
hibetur alienare ſolum propter utilitatẽ domini, ſeu
emphyteotæ, ſed etiam ex alia cauſa, uidelicet ne dñs
inuitus habeat recognoſcere alium, quã emphyteo-
tam, & ne amittat ſuã actionẽ pſonalem, ut habetur
per doc.in d.l.fin.& in d.c.potuit. ergo quamuis em-
phyteota cũ euidẽti utilitate alienauerit, tamẽ hoc ir
requiſito domino facere non poterit per ſupradicta.
17 ¶Quarto principaliter uidetur dicendum, † quòd hu
iuſmodi locatio in emphyteoſim facta domino Fran
ciſco fuerit nulla, & conſequenter ipſis de Rodaldis
ius dictam domum uendicandi competierit, quo-
niam ex deductis in proceſſu nõ reperitur probatũ,
ꝙ huiuſmodi locatio in emphyteoſim fuerit facta cũ
decreto iudicis, quod pro forma requiritur, ut per to-
tum.C.de præd.mino.& in l.ſed ſi.§.idemq́;.ff.de re-
bus eorũ iuncta l.etiam.& l.ſi prædium.C.de præd.
18 mino. Præterea † huiuſmodi diuiſio loci cõmunis,
item uenditio, ſeu tranſlatio manſionis facta per Lau
rentium dicto domino Franciſco non reperitur facta
cũ auctoritate tutoris, cuius auctoritatis defectus in
alienatione rei minoris reddit actum, ſeu contractũ
ipſo iure nullum, quoniam illa pro forma requiritur
l.obligari.§.tutor.ff.de auctorit.tuto.§.neq;.Inſtit.eo
dem, l.eum qui. C.de auctorita. præſtan. ibiq́; glo.&
doctores. Nec obſtat, ꝙ de decreto appareat ex inſtru
mento locationis, in quo decretum dominorum an-
tianorum regiſtratum reperitur, cui inſtrumento in
dubio eſt ſtandum, niſi cõtrarium probetur cap.cum
Ioannes de fide inſtrumentorum.& l.cum precibus.
C.de probationib. quia reſpondetur, ꝙ de decreto fit
mentio in inſtrumẽto aſſertiuè, & narratiuè referen-
do ſe ad decretum dominorum antianorum, ueluti
19 ex uerbis inſtrumenti colligitur. Et † quamuis aliàs
uerbis narratiuis inſtrumenti ſtetur, & illis de narra-
tis in inſtrumẽto fides adhibeatur inter ipſos contra-
hentes, tamen inter aliàs perſonas, quæ inſtrumento
non interfuerunt, huiuſmodi uerba nõ probant, nec
aliquam faciunt fidem, ut declarant Bart.& alij per il
lum textum in authen.ſi quis in aliquo.C.de eden.&
in l.ſciendum.ff.de uerbo.oblig. ſed Hieronymus, &
Rodaldus inſtrumento non interfuerunt, ergo &c.
20 Præterea † ſolemnitas extrinſeca, qualis eſt ſolemni-
tas decreti, & auctoritatis tutoris, non præſumitur,
nec de ea ſtatur relationi, ſeu uerbis narratiuis illius,
quando eſt talis, quæ à poteſtate contrahentium non
dependeat, uel quæ non poſſit tẽpore actus celebrati
interuenire, ita Bart.& alij in d.auth.ſi quis in aliquo.
& in d.l.ſciendum. & habetur latè per Feli. & alios in
c.ſicut de re iudic. ſed ſolemnitas decreti à poteſtate
aliorum, quam partium dependet, item non poteſt
tẽpore alienationis, ſeu ɔ̃ctus interuenire, quia debet
alienationẽ precedere, ut per totũ.ff.de rebus eorũ.
& C.de præd.mino. & not.in c.1.de rebus eccle. non
alien.in 6.ergo de ea non ſtabitur ſimplici aſſertioni,
nec uerbis narratiuis inſtrumenti ſcripti manu alte-
rius notarij per ea, quæ habentur in d.authent.ſi quis
in aliquo. ¶Non obſtat, ꝙ in decreto dominorũ An-
tianorum data fuit licentia Blaſio, & tutori locandi
in emphyteoſim Laurentio, & D. Franciſco, item di-
uidẽdi inter ſe domos locatas, ergo poſtea D.Franci
ſcus, & Laurentius diuidẽdo fecerunt ſecundũ licen-
tiam ipſis in decreto datam, q̃a reſpondetur duplici-
ter, primo ꝙ data fuit licentia diuidẽdi dictas domos
unã ab alia, nõ autẽ partẽ, quæ erat unius domus, aſſi
gnandi alteri, & alteri domui coniungendi, ut ex uer
21 bis decreti colligitur, † & uerba decreti, eiuſq́; forma
debent ad unguem, & ſpecifice obſeruari l.ſi pupillo
22 rum.§.ſi prætor.ff.de reb.eor. Secundo † quamuis da-
ta fuerit poteſtas locandi, & diuidendi dictas domos
unam ab alia, non tamẽ ob hoc dicitur data licentia,
ꝙ hoc potuerit fieri abſq; alia ſolemnitate requiſita,
videlicet abſq; auctoritate tutoris, quæ ultra decretũ
requiritur, alioquin alienatio, & contractus ipſo iure
non ualerent d.l.cum. qui cum ſimilibus ſupra alle-
gatis, & hoc in ſe dubium non habet. Sed D.Franci-
ſcus, & Laurentius domos inter ſe abſq; auctoritate
tutoris diuiſerunt, item Laurẽtius manſionẽ, de qua
in proceſſu, abſq; auctoritate tutoris, & decreto in D.
Franciſcũ tranſtulit, & D.Franciſcus ſimiliter abſque
auctoritate tutoris, & decreto cum illis de lectis locũ
cõem diuiſit, & ſeruitutes impoſuit domui per eum
conductæ, ergo ex his diuiſio, & tranſlatio ipſo iure
nullæ fuerunt. ¶Nec prædictis obſtat, ꝙ immò proba
tum fuit interueniſſe auctoritatẽ tutoris in aſſigna-
tione manſionis domino Franciſco per Laurentium
facta, ac etiã in diuiſione facta cum illis de lectis, cũ
per ipſum tutorẽ, & Blaſium fratrẽ dictorũ de Rodal
dis, & per Baldaſſarem de Lectis teſtes productos, &
examinatos fuerit plenè ꝓbatum de licẽtia tutoris da
ta, & interpoſita ĩ huiuſmodi alienationibus, aſſigna-
tionibus, & diuiſionibus, ut in eorum depoſitionibus
hr̃, quibus plena eſt fides adhibẽda de his, quæ tẽpore
ɔ̃ctuum facta fuerunt, arg.tex.cum ibi not. per glo.in
l.pen.incip.eos.ff.fin.regun.& quãuis de auctoritate,
& licentia tutoris in inſtrumẽtis nõ appareat, nec de
illis ſcriptura facta fuerit, tamẽ fides de eis per teſtes
fieri poteſt, cũ dici queat plus fuiſſe dictum, & factũ,
quàm fuerit ſcriptũ, ut probatur. in c.cum Ioãnes cũ
ibi not.de fide inſtrumẽto. Quia pro reſponſione cõ-
23 ſiderandũ eſt, † ꝙ ad hoc, ut res minorũ, & pupillorũ
poſſint alienari, & obligari, pro forma, & ſolemnita-
te reqritur auctoritas tutoris, quæ debet in ipſo actu,
& non ante, nec poſt actum interuenire, neque ſuffi-
cerent licentia, aut iuſſus tutoris, quę actum præcede
re dicuntur, ut in d.l.obligari.§.tutor, & ibi Barto.&

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

in d.§.neq;.& clarè Bar. in l.ſi autē plures. ff. de aqua pluuia arcenda,& in l.ſi quis mihi bona.§.iuſſum. ff. de acq.hæred.gl.in c.1.de rebus eccle. non alienā. in 6.& Innoc.in c.cum cōſuetudinis.de conſue.Sed do. Franciſcus capitulauit nō de auctoritate,ſed de licentia tutoris,& ita de licentia teſtes depoſuerunt,ergo &c.& ſi de auctoritate quoque depoſuiſſent,nihil tamen probarent,cum de licentia dumtaxat fuerit capi
24 tulatum,†quoniam teſtis extra capitula,& de alijs in capitulis non contentis deponēs non probat, & redditur ſuſpectus,per Spec.in tit.de prob.§.2.uer. 22. & per Alex.in l.2.col.1.ff.de iuriſd.om.iud.& in l.1.ff. ſi
25 cer.pet.& nulli dubium ꝙ†aliud eſt auctoritas , aliud & diuerſum eſt licētia, ut per Bar.in d.l. ſi aūt plures. cū alijs ſupra allegatis.Præterea huiuſmodi teſtes sūt tales,quibus nulla eſt fides adhibenda,& qui ad faciē dam fidē de iure examinari non potuerunt. Nam ſer Albertus aſſertus tutor non pōt de ſua auctoritate, ſeu de licentia à ſe data eſſe teſtis , neque deponere, quia ſic eſſet de proprio facto , & in cauſa propria te-
26 ſtis,†hoc enim,ꝙ tutor dederit licentiam,ſeu ſuā interpoſuerit auctoritatem,dēt per alios, quam per ipſum tutorem probari,ut per totum.ff.de aucto. tuto. puta per inſtrumentum,uel per teſtes,argu.l.in exer-
27 cendis.ff.de fid.inſtru.Nec† Baldaſſar de Lettis alius teſtis eſt idoneus,quia tractatur de eius intereſſe,& is deponit,ut ſe releuet,quoniam in caſu,quo do.Franciſcus ſuccumberet,ipſe partē loci,quē occupauit,reſtituere teneretur ; item tigna , quæ ſuper ædibus do. Franciſci impoſuit,teneretur remouere,& ædificia facta ſuper parietibus dictæ domus tollere,atq; deſtruere,ergo teſtis idoneus eſſe non dicitur l. omnibus cū gl.& ibi Doct. C.de teſtis. Blaſius quoque alius teſtis non eſt idoneus,quia ipſe fuit ille, qui dictas domos in emphyteoſim do.Frāciſco , & Laurentio locauit, unde teſtis quodāmodo in cauſa propria eſſe dicere-
28 tur d.l.omnibus. Præterea † uenditor, ſeu locator de his,quæ tempore contractus facta fuerunt, nō pōt inter ipſos emptores eſſe teſtis,ſed per alios teſtes probatio fieri debet,ut uoluit Bar.quicquid dixerit glo.q̄ communiter teprobatur in d.l.penul.incip.eos. ff. ſi. regū. ¶ Quinto principaliter uidetur ueluti ēt ſupra tactū fuit,ꝙ d. Franciſcus teneatur ad reſtitutionem māſionis,de qua ī proceſſu, & quā Laurētius inſciis, & irrequiſitis dominis in eū alienauit,ſeu trāſtulit,ꝑ ut de alienatione, & trāslatione hmōi publicū inſtrumentū apparet , in quo ēt non conſtat illas cū decre-
29 to,& auctoritate tutoris factas fuiſſe,†quoniā ubicūque emphyteota rem,uel eius partē alienat,irrequiſito domino,alienatio non tenet in præiudiciū domini,& dominus illā poteſt uendicare, ut eſt text.in d.l. fi.in fi.uer.C.de iure emphy.Nec obſtat,ꝙ immò hęc translatio manſionis facta fuerit de licentia tutoris, & cū decreto,quia ex præmiſſis ſatis clara reſponſio colligitur . Nō aduerſatur,ꝙ Laurentius nō fuit ille, qui dictā māſionem in do. Frāciſcū tranſtulit, ſed ea in locatione facta do.Franciſco cōprehēſa fuit,ut colligitur ex confinibus in inſtrumēto locationis appoſitis,& maximè dū in eo dicitur,iuxta uiā publicā uocatam *la uia di bel carro* , ad hoc enim, ut dictus cōfinis uerificetur,neceſſariū eſt dicere, ꝙ illa manſio in locatione facta do.Franciſco ſit cōprehenſa, quia ita ſolū confinis dictæ uiæ publicæ uerificari pōt,arg.l.ęde in fi.ff.de cōtrah.emp.& ꝑ Bald.in rub.C.eo.tit. Quia huic obiectioni pōt multipliciter reſponderi,primo, ꝙ expreſsè contrarium probatur ex inſtrumento , & contractu,ſeu conuentione facta inter dictum Laurentiū,& do.Franciſcum, qui de nouo contrahendo non ꝑ modū declarationis , ſed nouæ obligationis, & cōtractus uoluerunt,ꝙ māſio , quæ aliàs ad domū

Laurentij ſpectabat,ad domū do.Frāciſci per[...]
& in incertis,& nō in certis locus eſt cōiect[...]
tinuus.§.1.ff.de uerb.ob.Secū do rñdeo,ꝙ [...]
Frāciſci dicit̄ eſſe iuxta dictā uiā publicā [...]
culi,ſeu aditus,ꝑ quē ī domū do.Frāciſci [...]
bebat̄,ꝗ uiculus cū domo do Frāciſci cō[...]
cōe eſt,meū ē ſaltē reſpectu partis.l.ſerui [...]
fi.ff.de leg.1.& hoc clarè ꝓbatur ex uerbis [...]
mēti,in quo dr̄ iuxta uiā publicā uocatā [...]
iure aditus,de quo ſupra , & ſic dictus cōf[...]
blicæ dat̄ reſpectu adictus dicti uiculi. C[...]
ex aliis in ꝓceſſu deductis,& maximè ex [...]
ſtrumētis locationū aliàs de dicta domo [...]
ctarū,in ꝗbus dr̄ iuxta dictā uiā uocatā [...]
tpe illarū locationū māſio p̄dicta nō erat [...]
d.Frāciſci,ſed Laurētij.Poſſunt igitur uer[...]
dictā uiā aliter uerificari,quā reſpectu ſupr[...]
ſionis.Adde,ꝙ ī inſtrumēto locationis in [...]
ſim d.Franciſco factæ dr̄,ꝙ ipſe d.Frāciſcu[...]
ſes ante cōfectionē dicti inſtrumēti, uidel[...]
S.Michaelis elapſo habuit uſū,& patiētiam [...]
ſionē dictæ domus ſibi locatæ,& tamē tūc [...]
habuit patientiā,& poſſeſſionē dictæ manſ[...]
de mēſe Aprilis poſt factū inſtrumētū dict[...]
nis,ut apparet ex inſtrumēto cōpoſitionis,[...]
diæ inter do.Frāciſcū , & Laurētiū factæ. In[...]
go clarè,ꝙ dicta māſio in locatione facta do[...]
ſco nō fuit cōprehēſa,nec illa uerba iuxta ui[...]
uocatā *bel carro* poſſunt reſpectu huius māſio[...]
ficari. Vltimo reſpōdeo illa uerba iuxta ui[...]
&c.uerificari poſſe reſpectu māſionis ſuper[...]
erat pars domus do.Franciſci,quāuis nō p[...]
rificari reſpectu māſionis inferioris, q̄ [...]
nū māſio ſuperior,& ad aliū inferior ptin[...]
dicere utrūq; habere domū,ſeu māſionē [...]
blicā,quia ita ſuperior,ſicut inferior pōt [...]
ta uiam publicam,ut eſt tex.in l.pen.ff. de [...]
cto. & l. ſi duo. §. ſed ſi ſupra uer. planè ff. [...]
detis cū ibi no.& ſic ex pręmiſſis ad fauorē [...]
Hieronymi,& Rodaldi contra dictum do.Fra[...]
concludendum eſſe uidetur. Laus Deo.

S V M M AE.

1 *Solutiones canonis, ſiue penſionis ab emphyteota, uel [...] factæ quando caducitatem remoueant,& quando [...]*
2 *Conductor, qui certo tempore ſoluere iurauit, ſoluendo [...] cto moram non purgat.*
3 *Tenuta nulla ex deductis eſt confirmanda , quando [...] ri petitum eſt.*
4 *Emphyteota ob deteriorationem , & ob non ſolutionem [...] domino propria auctoritate, nulla facta probatione [...] rioratione,& non ſolutione,expelli poteſt,& nu.9. [...]*
Caducitas ex non ſolutione canonis contingens,& caduc[...] teriorationem proueniens æquiparantur,& de una [...] ctè arguitur.
5 *Priuatio iuris non admittenda, niſi expreſſe iure cau[...]*
6 *Emphyteota,ſiue conductor, qui cū iuramēto promiſit [...] trio boni uiri,deteriorando efficitur in dignus, et [...]*
7 *Caducitas contingens ob pacta non ſeruata non dicitur [...] natura contractus , & in ea extenſio de uno caſu [...] poteſt.*
8 *Emphyteoſis ratio finalis quæ ſit,& quòd ea ceſſante [...] quoque,& inueſtitura ceſſare debeat.*
11 *Emphyteota magis delinquit rem deteriorando, quam [...] do canonem.*
12 *In negatiua ſe fundans , & contra eum,qui iuris p[...] pro ſe habet,agens illam probare tenetur.*
13 *Dominus an, & quando deteriorationem,& non ſolution[...] tra emphyteotam probare debeat,& quando abſque [...] tione poſſit propria auctoritate rem ingrediendo [...] & conductorem turbare,illumque expellere.*

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN