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 LXXXIX.

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

Visual Library

in fideicommiſſo.ff.de leg.2.& non ex aliquo fidei-
7 commiſſo reciproco,& inuicem facto,† qđ ſolum hẽt locum,qñ plures ſimul,eodemq; tpe uocati eſſent, ſeu illis aliquid eſſet relictũ, nam poſſunt dici inuicẽ ſubſtituti,iurib.vulgar. & maximè in l. de fideicommiſſo C.de tranſac.l.nã hoc iure §.j.& l.Lucius ff.de vulg.& pup.& Imol.in l.codicillis §.inſtituto ff.de leg.2.& facit, qđ hř in c.1.de eo, q ſibi,uel hæredi.in vſu feud.& hoc eſt in iure tritiſſimũ, ꝙ ſi res fuerit acquiſita, ut perueniat ad deſcendentes, ſeu ad illos de familia, non dñr uocati ex diſpõne reciproca,& inuicẽ facta,ſed ex diſpõne ordinatoria,& ſucceſſiua,hoc eſt,ut unus admittať, & uocetur poſt aliũ ordine ſucceſſiuo, & ſemper prior in gradu,d.§.in fideicõmiſſo,& l.fi.C.de verb.ſig. Præterea ſi diceretur fideicõmiſſum factum ſolum in caſu alienationis,& non ſimpliciter, profectò uerũ non eſſet,ꝙ res perpetuò conſeruaretur,ut peruenire poſſet ad liberos,& deſcendentes legatariorũ ꝑ ea,q̃ præceptor meus Soc. dupliciter conſiderauit in d.§.cohæredes in fin.4.caſus, q̃ aliter non refero. Non poſſunt ad hæc in caſu alienationis dici uocati per fideicõmiſſum liberi,& deſcendẽtes, cũ hoc ius ſit hęredib.teſtatoris reſeruatũ,ueluti inſtrõ emptionis continetur,ergo neceſſe eſt dicere, ꝙ ſit inductum fideicõmiſſum ſimpliciter poſt mortẽ legatariorum, & ſucceſſiuè ordine ſucceſſiuo iuxta d. §.in fideicommiſſo, & ex his tollũtur primũ & ſm dubium ſupra propoſitum. ¶ Quoad tertiũ, qđ vř prima facie aliquantulum contra D.Nicoloſiam facere,dico in primis,ꝙ ex quo res emenda,& ſic res certa particularis fuit prohibita alienari per legatarios,ſeu deſcendentes ſuos,teſtando, & ſimpliciter hæredẽ extraneũ inſtituendo nullam de re mentionẽ in teſtõ faciendo,legando,ſeu aliter de illa diſponendo, non dř contra prohibitionẽ factũ,alioquin ſequeretur, ꝙ legatarij, & deſcendentes eorum ꝑꝑ hanc rem fuiſſent prohibiti ſimpliciter teſtari,& ſic de alijs bonis ſuis in teſtõ diſponere,& hæredẽ,quẽ uellent,inſtituere,qđ minimè dicendũ eſt per ea,q̃ hñr in l.ſtipulatio hoc mõ cum materia ff. de uerb.
8 obl.† teſtando ergo tũc dicerent facere,ſeu feciſſe contra prohibitionem,qñ de hac re in teſtõ expreſſè diſpoſuiſſent inter alias perſonas, q̃ inter legatarios,eorumq; liberos,& deſcendentes,ut eſt mente doct.in l.ſi ita quis §.ea lege ff.de uerb.obl. & ex infra dicendis conſtabit.Præterea qñ facta fuit ſimpliciter prohibitio alienationis in fauorem aliquarũ perſonarũ, ut in caſu noſtro, tunc quis ſimpliciter inſtituendo hæredẽ extraneum non dř contrauenieſſe, ſecus ſi quis ſit prohibitus alienare in certas perſonas,nã tunc quis illas hæredes inſtituendo cõtraueniſſe diceret, & nos ſumus in primo, non aũt in ſecundo caſu, quia licet prohibita ſit alienatio reſpectu certarũ perſonarũ, & in earũ fauorẽ, hoc eſt ut res ad liberos,& deſcendentes legatariorum perueniat,non tñ dř prohibita alienatio fieri in certas perſonas,ſeu in certũ genus perſonarum: ergo quamuis in hoc caſu aliquis ex deſcendentib.legatariorũ ſibi hęredẽ extraneũ ſimpliciter inſtituerit, nulla de re hmõi mentione facta,tñ ꝑꝑ hoc non dř factũ contra prohibitionẽ ita, ꝙ res ad hæredes primi teſtatoris deuenire debeat: hæc ſunt de mente Bar.in d.l.ſi ita quis §.ea lege,ſequitur Alex.in conſ. 23.col.pen.uerſ.quo aũt ad tertiũ uol.2.Ang.in cõſ. 6.inci.ex dicto themate cum ſimil.allegatis ab Alc. in d.conſil.23. hř per Dec. in conſ.182. & colligitur in terminis ex ijs,q̃ uoluit Bar. in l.codicillis §.matre ff.de leg.2.dum opponit de tex.in l.cũ pater §.cũ inter,& de no.in l.peto §.fratre ff.de le. 2. & ita aliàs conſului in ardua cã inter quoſdã nobiles de Sabaudia:& eſt pura,hac mera ueritas:ex quib.intrepidè dico concludendũ eſſe ad fauorẽ D.Nicoloſiæ nõ obſtãtib.in ꝯriũ adductis.Multa alia potuiſſem ſcribere,q̃ omiſi,cũ res corã doctiſſimo iudice agatur.

SVMMARIVM.

1 *Subſtitutio cõpendioſa ſub condõne,ſi deceßerit ſine liberis,cõtinet fideicommiſſariã ſubſtõnẽ,cui locus eſt poſt pubertatem.*
2 *Prohibitione de non alienando præcedente,deinde ſequente fideicommißo,ſi contra prohibitionẽ factum fuerit, & non aliter,locus eſt fideicommiſſo: & quando hoc ſit uerum nu.6.*
3 *Prohibitus alienare inter uiuos per uiam contractus non prohibetur alienare in ultima uoluntate, & hæredem inſtituere.*
4 *Niſi non modo per uiam contractus, & inter uiuos alienare prohibitus eſſet, ſed etiã ſimpliciter eßet prohibitus alienare.*
5 *Item,niſi prohibitus eßet uendere, & alienare aliquibus modis,ratione,uel cauſa.*
6 *Bar.in l.pater filium §.filiam ff.de leg.3. declaratur.*
7 *Prohibitus alienare non poteſt alienare etiam ad pias cauſas monaſterium hæredem inſtituendo.*
8 *Hæres grauatus de reſtituendo,ſi deceſſerit ſine liberis, fideicommißario non præiudicat,monaſterium hęredem inſtituendo,niſi & ipſe illud ingrediatur, eiq; ſe offerat.*
9 *Tenuta,ſiue immiſſio bonorum ex remedio l.fi. C.de edic.diui Adr.toll.quando citationẽ alterius requirat,& quando non.*
10 *Fideicommiſſarius uniuerſalis exiſtens in poſſeſſione bonorũ grauati defuncti legitimus eſt contradictor, & citari debet in remedio l.fi.C.de edict.diui Adr.toll.*

EPITOME.

Teſtator,duobus filijs hęredib. inſtitutis,utriq; prohibuit non poſſe aliquibus modis, rõne, uel cauſa aliquam rem immobilem uendere, alienare,uel alteri obligare ſine expreſſa licentia, præſentia,conſenſu,& uolũtate matris eorum,deinde, ſi ullo unquam tempore contingat aliquem dictorum eius filiorum mori ſine filijs legitimis,& naturalibus, & tunc & eo caſu ſuperſtitem ipſi præmorienti hæredem inſtituit,& ſubſtituit.Altero mortuo ſine filijs,alius ſuperſtes ex ſubſtitutione fideicommiſſaria admittitur, quamuis defunctus monaſterium hæredem inſtituerit.

Fideicommiſſarius vniuerſalis, qui eſt in poſſeſſione bonorum defuncti grauati,legitimus eſt contradictor,& citari debet in remedio l.fi.C.de edi.diui Adr.tollen.

CONSILIVM LXXXIX.

In cã,quæ uertitur inter fratres Sanctæ Mariæ Montisbelli ex una, & Vgolinũ de Rigis de Sauigno ex altera;Viſis, & diligẽter cõſideratis uerbis, & diſpoſitis in teſtõ Petri patris d. Vgolini,& Dominici,de cuius hřditate in p̄ſentia pendet q̃ſtio; quid iuris ſit,paucis agam,præſertim cum res coram doctiſſimo agatur, & omiſſo multiloquio,concludo Vgolinum uocari ex ſubſtitutione,& per fideicommiſſum ad bona Dominici fratris ſui,qui illi prædeceſſit abſq; filijs legitimis,& naturalib.quę bona fuerunt de bonis,& hęreditate Petri patris dictorum Vgolini,& Dominici; nam inter alia,quæ diſpoſuit d.Petrus pater in ſuo teſtõ,inſtituit dictos Dominicum,& Vgolinum fratres,& filios æquis portionib. deinde inter ipſos fecit ſubſtitutionẽ per hmõi uerba,uidelicet,uolẽs, & mandans dictus teſtator, ꝙ ſi ullo unquam tpe contingat aliquem dictorũ eius filiorum mori, ſiue decedere ſine filijs legitimis,& naturalib.tunc, & eo caſu ſuperſtitem, & relictũ, ac ſuperuiuentẽ ipſi præmoriẽti hæredẽ inſtituit,& ſubſtituit &c. Sed Vgolinus ſuperuixit ipſi Dominico p̄decedenti abſq; filijs legitimis, & naturalib. & ſic euenit ꝯdõ fideicõ

miſſ

in pſona Dñici, ergo ipſe Vgolinus admitti
er ex ſubſtitutione ex uerbis,& ex exp̄ſſa men
tri teſtatoris; & ubi in uerbis nulla eſt ambi-
is non debet admitti voluntatis quæſtio l.ille,
ff.de lega.3. † Subſtitutio .n.compēdioſa fa
hac conditione,ſi deceſſerit ſine liberis,cō
fideicōmiſſariā,& p̄cariam ſubſtitutionē,cui
us,ſi hæres,cui facta fuit, deceſſerit poſt pu-
abſq; liberis l.Centurio cū ibi not.ff. de vul.
l.precib.C.de impube.& alijs ſubſtit.c.in præ
de p̱batio.c.Raynutius,c.Raynaldus de teſta.
ibi not.& de materia hr̄ in l.ex facto. §.ſi quis
ff.ad Trebellia.¶ Præterea & ſecūdo, ꝙ Pe
ſtator voluerit ex expreſſa mēte ipſum Vgo-
pſtitē oīno debere admitti ēt ad portionē
nici p̄decedentis abſq; filijs legitimis, & na-
bus;colligiꝰ ex diuerſimodè diſpoſitis circa
tionē de non alienandò factam ipſi Vgolino,
,& ſub alijs modis, & cōditionib. ꝓhibuit
alienationē bonorū ſuæ portionis, qñ ad
ſolum p̱ueniſſet portio ſua,ut quia locus nō
ſubſtitutioni,& aliter, & ſub alijs modis,&
nib.qñ ad ipſum Vgolinū ſpectaſſet,& per
oīa bona hæreditaria, ut quia ultra por-
am conſecutus fuiſſet ex ſubſtitutione bo-
nis Dominici, ut quia Dominicus p̄de-
ipſi Vgolino,ergo uoluit teſtator Vgolinū
debere admitti ex ſubſtitutione ēt ad partē
,eueniente caſu ꝙ is, decederet abſq; fi-
imis,& naturalib.ſuperſtite Vgolino,ꝙ aūt
odè ꝓhibuerit in caſibus prædictis, con-
bis teſtamenti, in quo primo teſtator no
linum poſſe aliquid alienare de bonis ſuæ
is abſque conſenſu,& auctoritate Domini
,& Sabadinæ eius matris, & hoc,qñ dum-
portio ad Vgolinū p̱ueniſſet:illo caſu ue
ad ipſum ultra portionē ſuam p̱ueniſſet ēt
Dominici ex ſubſtitutioue, ut quia ſuperui
Dominico prędecedenti abſq; filijs legitimis,
ralibus, teſtator uoluit Vgolinū poſſe ali-
de bonis immobilib. alienare dictæ hæredita
q; conſenſu,& uoluntate ꝓximorū affiniū di
golini per lineā maſculinā, & ſic abſq; conſen-
morū agnatorum: & hanc arbitror fuiſſe mē
teſtatoris, ꝙ altero p̄decedente abſq; filijs
mis,& naturalibus,ſuperſtes oīo uocareꝰ, & p̄
alienæ,& extraneæ ſucceſſioni, ut ex plurib.
in teſtō ſuo cōprehēdi poteſt, ut clariſſimè
cognoſcere excellentiſſimus iudex.¶ Et ſe
hanc partē,q̄ puto ueriorē,& conſonā ver-
menti teſtatoris,reſtat,ut nonnullis, quæ ad-
conſiderari poſſet p̱ partē aduerſam, rñſiones
modenꝰ,ex quib.clarius demonſtrabiꝰ ueri
,q̄ dicta ſunt, & in primis non obſtat unū,
aduerſarios facere maximū fundamentū p̱-
ꝙ ubicunq; ꝓhibitio de non alienando p̄ce
de ſubſequiꝰ diſpoſitio fideicommiſſi, ita
locus eſt fideicōmiſſo,ſi factū fuerit contra
tionē,& non aliter,ut uoluit Bar.p̱ illū tex.in
§.filiā.ff.de lega.3.quē ēt refert, & ſequiꝰ D.
olomeus Soc.in ſuo conſi.227.& hæc doctri-
iter approbaꝰ,ſed in dicto teſtō Petri præce-
hibitio de nō alienando, & ſubſequiꝰ diſpoſi-
fideicommiſſaria ſub conditione, ſi deceſſerit
rgo non erit locus ſubſtōni in caſu noſtro,niſi
um Dñicum factum fuerit ꝯ prohibitionem:
ibitio aut præceſſit de non alienādo inter ui-
uos per uiā cōtractus ſolummodo, & non p̱ mo
ultimæ uoluntatis, ergo, ut dicatur factum ꝯ
hibitionem,requiriꝰ, ꝙ inter uiuos, & per uiam
contractus facta fuerit alienatio, nō autem ſufficit,

ꝙ fuerit facta in ultima uolūtate, hæredē extraneū
3 inſtituendo, † quia ꝓhibitus alienare inter uiuos
per uiam contractus non prohibeꝰ alienare in ulti-
ma uoluntate,& hæredē inſtituere l.ſi ita quis. §.ea
lege,& ibi Bar.Imola,& alij cōiter ff. de uerb. obli.
l.voluntas,& ibi per Bal. C.de fideicō. cum ſimil.&
p̄dicta in terminis probari vñr ex text. in l. pater. §.
fundum.ff.de lega.3.vbi filius fuit prohibitus aliena
re inter viuos per hæc verba,fundū Titianū veto ve
nundari,donari pignorari p̱ filiū meū,quoad viue-
ret,& adiecit teſtōr hęc verba,ꝙ ſi aduerſus volūta
tem meam facere voluerit, fundum Titianum ad
fiſcum pertinere, ita.n.fiet, vt fundus Titianus de
noīe meo nunquam exeat,dr̄ ibi,ꝙ ſi filius inter ui
uos,& quo ad vixit,fundum non alienauit,ſed mo
riens hæredem extraneum inſtituit, ad hæredē fun
dus pertinebit,quia de mente teſtōris fuit ſolū pro
hibere alienationem inter viuos,&quo ad viueret:
Sed oībus his multipliciter rñderi pōt,& primo, ꝙ
poſito,ſed non conceſſo, ꝙ in caſu noſtro dumta-
xat prohibita fuerit alienatio inter viuos , & p̱ viā
cōtractus,dico per dictum Dominicum factū fuiſ-
ſe contra prohibitionem,& ſic locum eſſe ſubſtitu
tioni, & fideicōmiſſo; Nam Petrus teſtator in ſuo
teſtō fecit prohibitionem per hęc verba ipſi Domi
nico,& voluit dictus teſtator ipſum Dñicum non
poſſe aliquibus modis,rōne,vel cauſa aliquā rē im-
mobilem uendere,alienare,vel alteri obligare, uel
ꝯctum aliquem alienationis, venditionis, vel obli-
gationis facere ſine expreſſa licentia, præſentia,cō
ſenſu,& auctoritate,ac voluntate D.Sabadinæ vxo
ris d.Petri,& matris d.Dominici,ſed ipſe Domini-
cus vendidit,alienauit,& obligauit plura bona im-
mobilia dictæ hæreditatis abſq; licentia,conſenſu,
& voluntate,auctoritate,& præſentia d.D. Sabadi-
næ eius matris,immò ipſa inuita,& repugnāte,ꝓut
credo fuiſſe probatum , & deductum in proceſſu,
ergo ſequitur,ꝙ ēt euenit, & adimpleta eſt illa con
ditio,q̄ aſſerebant aduerſarij ineſſe,& cōſequenter
locus debet eſſe fideicōmiſſo,& ſubſtitutioni,quia
Dñicus prædeceſſit abſq; filijs &c.item quia fecit ꝯ
prohibitionem, uidelicet alienando ēt inter uiuos
abſq; conſenſu,auctoritate, & præſentia D.Sabadi-
næ.Secundo reſponderi poteſt,ꝙ ſi diligenter conſi
derentur uerba teſtamenti, & prohibitionis factæ
ipſi Dñico,non ſolum teſtator prohibuit alienatio
nem inter uiuos,& per uiam ꝯctus,ſed ēt prohibuit
alienationē ſimpliciter,& in genere, ut ibi addēdo
ēt dictus teſtator hāc legē,& conditionē,videlicet,
ꝙ dictus Dñicus eius filius non poſſit, nec ualeat
aliquib.modo,ratione,uel cauſa aliquā rē immobi
lē uendere,alienare,uel alteri obligare,uel ꝯctū uen
ditionis, alienationis, uel obligationis facere &c.
noto illa uerba uendere,alienare, & illa, contractū
4 uenditionis,alienationis &c. Sed † vbicunq; quis
eſt prohibitus nō ſolum alienare per uiam contra-
ctus,& inter uiuos, ſed ēt ſimpliciter, & in genere
alienare,cenſetur ēt prohibitus alienare in ultima
uoluntate,& hæredē extraneū inſtituendo l.peto.
§.fratre cū ibi not.de lega.2.l.filiusfamilias. §.pater
de lega.1.d.l.pater.§.iulius de lega. 3.ergo &c. Præ-
5 terea & tertio dici poteſt, † ꝙ Petrus teſtator non
prohibuit ſimpliciter alienationem inter uiuos, &
per uiā contractus,ſed prohibuit uendi,alienari ali
quibus modo, rōne,uel cauſa, ex quo infertur, ꝙ
dr̄ probibita ēt alienatio in ultima uoluntate,& hæ
redem inſtituendo;quoties enim prohibita eſt alie
natio per uiam contractus;dicendo,ueto uendi,do
nari,pignorari,hoc adiecto, uel aliquo modo alie-
nari,ſeu nullo modo allienari, ſeu aliud quid face-
re,nedū dicitur prohibita alienatio per uiam con-
tractus,

tractus,& inter uiuos,uerũ ẽt in ultima uolũtate,&
hæredẽ extraneũ inſtituẽdo, ꝓꝑ uerba illa adiecta,
hic eſt text.ſatis clarus in d.l.pater §.Iulius agrippa
ff.de leg.3.ubi ſtante ꝓhibitione, de qua proximè,
poteſt hæres extraneus inſtitui, qui admittit̃ ẽt ad
rẽ prohibitã alienari ſecundum modum proximè
traditũ,qm̃ prohibitio de non alienando,de qua in
d.§.Iulius agrippa, continebat præceptũ nudum
de non alienando, ut expreſsè ponit ille text.ergo
ex illo infert̃,ꝙ ſi non fuiſſet nudũ p̄ceptum, pro-
hibitus,ut ſupra, non potuiſſet alienare in ultima
uoluntate,hæredẽ extraneũ inſtituendo,ad idẽ bo
nus tex.eſt in d.l.pater §.quindecim, ubi ultra ꝓhi-
bitionem de non alienando per uiã ꝯctus fuerunt
adiecta illa uerba,aliudvè quid facere,ꝑ quæ cẽſet̃
prohibita alienatio in vltima voluntate, & hæredẽ
extraneũ inſtituẽdo,ut ibi.¶ Poteſt & quarto accõ
6 modari rñſum doctrinæ Bar.in d.l.pater §. filiã,† ꝙ
illud dictũ Bart.ꝓcedat, & ſit uerũ,qñ ꝓhibitio de
non alienãdo,quæ p̄cedit ſimpliciter, & diſpoſitio
fideicõmiſſi,quæ ſimpliciter ſubſequit̃, ita ſunt uni
tæ,& annexæ,ꝙ una dr̃ depẽdere ab altera, adeò ꝙ
conſiderãdo ꝓhibitionem de non alienando de ꝑ
ſe,diceret̃ continere p̄ceptum nudum,loquit̃ ergo
Bar.eo caſu,quo præcedit ꝓhibitio de non alienan
do ſimpliciter,& purè, & poſtea ſubſequit̃ diſpoſi-
tio fideicõmiſſi ſimpliciter,ueniendo cauſatiuè,&
reſpectiuè ad prohibitionẽ pręambulã de non alie-
nando,ut quia dictũ eſſet, ueto p̄dium alienari, &
uolo ꝑtinere ad tales, uel ꝓhibeo fundũ alienari,
quia uolo ad tales ſpectare, vel volo, ꝙ fundus non
poſſit alienari,ſed uolo ad tales ꝑtinere, ut ibi ex-
preſsè tradit Bar.& ꝓbatur in illo tex.ſecus ergo di
cendũ eſſet,qñ p̄cederet prohibitio de non alienã-
do non ſimpliciter & purè, ſed qualificatiuè,& cũ
ſuis cõditionibus,quæ de per ſe poſſet ſubſiſtere,&
poſtea ſequeret̃ diſpoſitio fideicommiſſi non ſim-
pliciter,nec purè,ſed cũ ſuis qualitatibus, & condi
tionibus ſeparatis,adeò ꝙ nõ diceret̃ uenire cauſa-
tiuè,ſeu reſpectiuè, ad ꝓhibitionẽ præambulã, &
unaqueq; de per ſe poſſet ſubſiſtere, prout eſt in ca-
ſu noſtro, in quo Petrus teſtator primò prohibuit
Dñicum poſſe uendere,& alienare rem aliq̃ immo
bilẽ ſine expreſſa licẽtia,uolũtate,& auctoritate D.
Sabadinæ hac lege,& conditione,ꝙ ſi abſq; uolun-
tate,auctoritate &c.alienaret, alienatio, & contra-
ctus non ualeant &c. deinde fecit ſubſtitutionem
compendioſam,ſeu fideicommiſſariã non ſimpli-
citer,& purè,ut in caſu Bart.ſed ſub alijs ſuis quali-
tatibus,& conditionibus expreſſis aptis ad fideicõ
miſſum,ut ibi uolens, & mandas dictus teſtator,ꝙ
ſi ullo unquã tꝑe cõtingat aliquẽ dictorũ eius filio-
rũ mori,ſiue decedere ſine filijs legitimis,& natura
libus,tunc,& eo caſu ſuperſtitem, & relictũ, ac ſu-
peruiuentem ipſi præmorienti hæredem inſtituit,
& ſubſtituit &c.& ſic patet,diſpoſitionẽ fideicom-
miſſi non ſtare cauſatiuè nec reſpectiuè ad ꝓhibi-
tionẽ præcedentem,nec ẽt talis diſpoſitio fideicõ-
miſſi dr̃ recipere cõditionem,& qualitatẽ à ꝓhibi
tione præambula,cũ quælibet habeat ſuas condi-
tiones,& qualitates ſeparatas, & diuerſas adeò, ꝙ
quælibet de per ſe poteſt ſubſiſtere. ¶ Et ꝙ in caſu
noſtro de mente teſtatoris fuerit,ꝙ locus eſſet fidei
cõmiſſo,& ſubſtitutioni,ſi contingeret hoc ſolũ,ꝙ
aliquis ipſorum filiorũ prædecederet abſq; filijs le-
gitimis,& naturalibus, abſq; ꝙ factũ nõ eſſet cõtra
prohibitionẽ,& ſic,ꝙ non requirant̃ illa duo ſimul,
ꝙ factum fuerit contra ꝓhibitionẽ de non alienan
do,& ꝙ alter p̄decedat abſq; filijs legitimis:& natu
ralibus,ꝓut inferrè uolunt aduerſarij,demonſtrat̃ ẽt
ex uerbis teſtamenti,dũ in eo dr̃,ꝙ ſi ullo unquam
tꝑe contingat aliquẽ dictorũ filiorũ mori, ſiue de-
cedere abſq; filijs legitimis, & naturalibus, tunc,&
eo caſu ſubſtituit &c.Noto illa verba tunc,& eo ca
ſu,q̃ ſolũ poſſunt referri ad illum caſum ꝓximũ,ui
delicet ſi aliquis decederet ſine filijs legitimis, &
naturalibus,quia ſi ẽt in caſu noſtro requireret̃ alia
conditio,vc3,ꝙ factũ eſſet contra ꝓhibitionẽ,teſta
tor non dixiſſet ſuperſtitẽ debere admitti ex ſubſti
tutione tunc & eo caſu in ſingulari numero,ſed di
xiſſet,tunc,& his caſibus, ut utrunq; caſum com-
prehenderet iuribus vulgaribus.¶ Non obſtat tex.
in d.l.pater §. fundũ de lega.3. quia ex p̄dictis ſatis
apertè conſtat de rñſione,nam ibi ꝓhibita fuit alie
natio ſolum per uiam contractus, & inter uiuos,ut
ibi fundũ Titianũ à filio,quoad uiueret,uetuit ue-
nundari,donari,pignorari &c.unde ſemper allegat̃
ille tex.ad hoc, ꝙ alienatio ꝓhibita ad tp̄s vr̃ eſſe
ꝑmiſſa poſt tp̄s:ex duobus enim ſolum videbat̃ ꝓ-
hibita alienatio ibi inter uiuos,& ꝑ uiã contractus,
primò ex illis uerbis,uetuit uenundari,donari,& pi
gnorari,itẽ & ex illis quoad uiueret,ut clarè ibi di-
cit iuriſconſultus ergo &c. ¶ Vltimo non obſtat
unum aliud fundamentum,ꝙ faciebant aduerſarij
pro parte fratrum,ꝙ poſito, ꝙ Dominicus dicere-
tur grauari per fideicommiſſum,cui eius bona eſ-
ſent ſubiecta ex eo,quia ipſe prædeceſſit abſq; filijs
legitimis,& naturalibus, tamen ceſſat in caſu no-
ſtro talis ſubſtitutio, & fideicommiſſum, ex quo
Dominicus ſibi hæredes inſtituit fratres, & mona-
ſterium Sanctæ Mariæ de Montebello;nã hoc mo-
do potuit ipſe Dominicus præiudicare Vgolino fi
deicommiſſario in bonis fideicommiſſo *ſubiectis*;
quoniam ſicut res ſubiectæ fideicommiſſo poſ-
ſunt ex cauſa dotis,uel donationis propter nuptias
fauore dotis, & matrimonij alienari in præiudiciũ
fideicommiſſarij authen.res quæ C. communia de
leg.ita poſſunt alienari, & relinqui ad pios uſus,&
ad pias cauſas,& conſequenter eccleſiæ, ut dicunt
uelle modernis.in d.auth.res quæ in ſuis limitatio-
7 nibus: † nam hoc mihi haud quaquã placet, & ar-
gumentum tollitur ex notabili doctrina Bal.in l.
uoluntas in uerſi. quæro nunquid filia C.de fideic.
qui dixit,ꝙ filia prohibita alienare poteſt ſe dota-
re,ſed non legare, ſeu relinquere pro anima,& ſic
ad pias cauſas:Optimè facit ẽt,ꝙ dixit Roma.in re
petitione auth. ſimiliter C.ad legem falcid. in 15.
priuilegio in priuileg.contractum,ꝙ ſi alicui fuerit
donatum ſub pacto,ꝙ illud non poſſit alienare,nõ
poterit ẽt id alienare ad pias cauſas,& illud ibi cõ-
8 probat pluribus rationibus:† & in terminis noſtris
pro rñſione adduco tex.in terminis in c.in præſen-
tia de probatio.iuncta gloſa in uerbo ſua,& ibi cõ-
muniter ſcribentes ubi habetur,ꝙ ſi filius fuit inſti
tutus,& grauatus de reſtituendo,ſi deceſſerit ſine li
beris,ad hoc,ut filius hæres poſſit ſubſtituto præiu
dicare,inſtituendo monaſteriũ, uel aliter illi bona
offerẽdo,& relinquendo, requiritur,ꝙ ẽt ingredia
tur monaſterium,& illi ſe offerat, nam ex quo to-
na tenebat̃ reſtituere ex ſubſtitutione,quamuis il-
lorum effectus eſſet dominus,tamen commodè in
de teſtari non poteſt, ita uult ibi glo. q̃ ſequuntur
omnes;quinimmo,ſi in articulo mortis conſtitu-
tus aſſumeret habitũ religionis,& faceret profeſſio
nẽ,ſe,& ſua offerendo monaſterio,ꝓꝑ hoc non ex-
cludet̃ ſubſtitutus,nec haberet locũ diſpoſitio d.
c.in p̄ſentia,ut ibi uoluit Bal.expreſsè,& ſequuntur
moderni,qui illud ꝑ plura cõfirmãt:ſed in caſu no
ſtro Dñicus ſolũ inſtituit monaſteriũ,nec illud fuit
ingreſſus,ergo ex hoc Vgolinus ſubſtitutus exclu
di nõ debet.¶ Alia ſupereſt difficultas in hmõi cau
ſa,vc3,nũquid fratres, ſeu cõuẽtus effecti ſint poſ
ſeſſores

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN

ſores,& ipſis dicatur acquiſitum ius,& commo poſſeſſionis ex tenuta,& immiſſione bonorum, ceperunt in bonis, in quæ auctoritate iudicis miſſi ſunt, iuxta formam traditam in l.fi. C. de edicto diui Adriani tollen.ignorante, inſcio, & nō uocato, nec uocato ipſo Vgolino;et prima fronte vi tur dicendum, ꝙ ſic per text.in d.l.fi. ubi nō re quiritur citatio:Contrarium tñ de iure verius arbi tror,& non inſiſtendo in uerbis,hoc ita in caſu demonſtro, nam licet † ꝑ oſtenſionē teſta- menti non aboliti, nec cancellati iudici factā hæ- res mittendus in poſſeſſionem bonorū hæredi- tatis nullo citato,& ex illa immiſſione acquirat̃ hæ redi immiſſo ius,& cōmodum poſſeſſionis, ut ibi, hoc uerū eſt,qñ nullus eſſet in poſſeſſione bono- rum hæreditatis,adeo ꝙ dici non poſſet legitimus ꝯ- tradictor, ſecus ſi aliquis reperiret̃ in poſſeſſione bo- norum, adeo ꝙ dici poſſet legitimus ꝯdictor, quia tunc talis immiſſio non poteſt, nec debet fieri, niſi contradictore illo citato,& uocato,alioquin tenuta,& immiſſio eſt nulla,nec ex ea aliquod ins acquirit̃, ita ſentit ille text.ibi,nō aūt legitimo modo ab alio detentur; & hoc uoluit Bart. ibi. & ꝯñter cōiter tenetur,facit l.fi.cum ibi not.C.ſi ꝑ uim,uel alio mo do,& c.licet epiſcopus de prębendis in 6. ¶ Sed quia fideicommiſſarius uniuerſalis;qui reperit̃ in poſſeſſione bonorum hæreditatis, qui credebat patrem hæredē defunctū ab inteſtato fuiſſe, cui ēt ab inteſtato ſuccedebat , ſeu ſuccedere poterat , & ingreſſus fuiſſet poſſeſſionē bonorū incōtinen ti poſt mortem hæredis, grauati,uel quia fortè fideicō- miſſarius uniuerſalis erat frater hæredis grauati, & pro indiuiſo ſemper,& continuè poſſedit cōiter,& ꝑ indiuiſo oīa bona hæreditatis , & mortuo hærede grauato fratre ſuo,cui credebat ſe ab inteſtato poſ ſuccedere,eo quia ignorabat illū deceſſiſſe teſta- tum, ſtatim à die mortis cœpit poſſidere oīa bona hæreditaria in ſolidum tanquā hæres, & fideicom- miſſarius uniuerſalis,dicatur legitimus contradi- ctor,& talis,qui debuerit uocari, & maximè , cum uocatus fuiſſet,ſi uocatus fuiſſet , ſtatim docere de fideicommiſſi, † cōis opinio eſt , ꝙ ſic,ut di- cit,& concludit glo.in d.l.fi.in uerbo legitimo, quam ſequuntur doc.cōiter;& ideò fideicommiſ ſario exiſtante in poſſeſſione,ut ſupra,non poteſt fie ri immiſſio per d.l.fi.niſi ipſe fuerit citatus, & uoca tus, alioquin ex tali immiſſione nullum ius,nec cō- modum poſſeſſionis hæredi ſcripto acquiritur in præiudicium fideicommiſſarij uniuerſalis , ut ibi. Sed in caſu noſtro Vgolinus uniuerſalis fideicom miſſarius tpe datæ tenutæ , & factæ immiſſionis erat in poſſeſſione bonorum hæreditatis in ſolidū, antequā facta eſſet immiſſio, & prius q̃ haberet notitiam teſtamenti,ꝑceperat fructus oēs vuarū , & aliarum rerum per ſe,& per alios noīe ſuo,& bo na, quæ ante mortem Dñici ſui fratris poſſidebat ſemper pro indiuiſo,poſt mortem illius à die mor- tis cœpit poſſidere in ſolidum , ergo debuit uoca- ri, & citari:Vlterius circa prædicta me non exten- do, ſed hæc ſufficiāt pro qualiquali informatione excellentiſſimi D. Arbitratoris . Laus Deo.

SVMMARIVM.

... quid importet, cuiusq; ſit naturæ, & nu.16.

... onerosa ultra caſum expreſſum, & à teſtatore com ... ſum trahi non debet.

... alienationis ēt ad fauorem, & reſpectu aliquorum ... per hæc uerba, ut ſupra, quomodo intelligatur.

... ut ſupra, appoſita quid operetur, & nu.11.

... alienationis fauore, & reſpectu certarum perſona- rum facta cum adiectione pœnæ priuationis quomodo fidei- commiſſum inducat, & nu.17.

6 *Fratres ad diſpoſitionem , & ſubſtitutionem à teſtatore inuicē uocati quomodo admittantur, uno ex illis decedente, ſi ex ſu- perſtitibus alter ſit utrinque coniunctus , & alter conſan- guineus tantum, & nu.18.*

7 *Coniunctio legis æquiparatur coniunctioni hominis.*

8 *Fideicōmiſſū importat̃ ꝑ hæc uerba uolo, intendo, & declaro.*

9 *Fideicommiſſum ordine ſcripturæ introductum cenſetur inter plures enumeratos, inter quos affectio cadit.*

10 *Teſtatoris diſpoſitio ut fruſtratoria non ſit, uerba etiam impro priantur.*

12 *Dictio præterea quid importet.*

13 *Clauſula in fine poſita quando ad proxima tantum, & non ad omnia præcedentia referatur.*

14 *Subſtitutione fideicommiſſaria facta poſt mortem plurium in tota hæreditate, & ultimis morientibus, illi, inter quos facta fuit, cenſentur inuicem ſubſtituti.*

15 *Prohibitio alienationis cauſatiuè, & reſpectiuè facta cum uer bis ſui natura fideicōmiſſum importantibus cenſetur fideic. ſimplex, & abſolutum inter omnes prohibitos introduxiſſe.*

18 *Coniunctio legalis, & ſanguinis in qua ſucceſſione attendat̃.*

19 *Coniunctio hominis fortior eſt coniunctione legis.*

20 *Fratres ex ſubſtitutione fideicommiſſaria inuicem facta uoca ti, altero decedente ſine liberis , æqualiter omnes admittun- tur, non attenta ſanguinis coniunctione.*

20 *In iure accreſcendi non attenditur, utrum unus ſit utrinq; cō- iunctus, & alius ex latere patris tantum , ſed omnes ſimul æqualiter admittuntur.*

EPITOME.

SVbſtitutionē fideicommiſſariam uiciſſim inter filios Titij,& nominatos omnes,altero eorū ſi- ne filijs decedente,factam eſſe demonſtratur ex ꝓ hibitione alienationis facta his uerbis uidelicet , præterea cum ipſe teſtator uelit , & intendat totā hæreditatem deuenire ad Semproniū, & Sempro- nij filios , & deſcendentes, & illis decedentibus, & deficientibus ad Titium,& ad illius filios & deſcē dentes,& poſtea illis deficientibus ultimo ad pro- ximores,alienationem prohibuit &c.pœnam pri- uationis contrafacienti adijciendo;quamuis teſta tor ſuperius plures ſubſtitutiones fecerit, & dicto Sempronio ſolū in caſu,quo ſine filijs decederet, Titium, eiusq; filios,& deſcendentes ſubſtituerit, caſusq;euenerit,ꝙ mortuo Sempronio ſine filijs ſe mel fideicommiſſo locus fuerit in perſona Titij.

CONSILIVM XC.

VISIS, atq; ad amuſſim conſideratis uer- bis teſtamenti Iulij , ac tota facti ſpecie mihi exhibita diligēter inſpecta,præſen tis conſultationis difficultas principali ter in hoc uerſatur,num inter Hieronymi filios in teſtamento Iulij uocatos,altero ipſorum ſine libe ris decedente , ſubſtitutio facta cenſeatur : & quā- uis plures gradus ſubſtitutionum Iulius in ſuo teſtamento ordinauerit,tamen ſuper illo ſubſtitu- tionis genere, quo inuitati fuerunt filij dicti Hiero nymi,prius inſiſtendum eſt:reperiuntur enim dicti filij uocati in caſu,quo Iacobus ſine liberis dece- deret,aut cum liberis,qui poſtea quandocunq; ſine liberis decederēt, quæ conditio, ſi Iacobus ſine li- beris decederet in qualibet alia ſpecie ſubſtitutio- nis factæ ſemper repetita cenſetur,ut innuit dicto tunc ſæpius reiterata,ut ibi,tunc,et his caſibus,uel altero eorum &c.et ibi Hieronym,et eiuſdem Hie ro.filios ſuperuiuentes tunc ex ipſo etc.ibi, et nul- lo ipſorum Hieronymi filiorum,tunc ſuperextan-