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 CIIII.

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

Visual Library

eūm procedere in hæreditate, uel in hęredis inſtitutione, in qua ſunt tria tpa conſideranda, & maximè delationis, & aditionis hæreditatis, ut in iurib. præallegatis, vc₃ in d. §. in extraneis hæredib. cū ſimil. Secus eſt in legatis, & fideicōmiſſis Bar in d. l. non oportet cū gl. iunctis alijs ſupra deductis. Secundo
15 rñdeo, † ꝙ Inno. quē ſequit Abb. in c. in pſentia col. 17. in uerſ. ſed in iſtis oritur dubiū ibi ſed in ꝯrium faciunt & c. extra de probat. uoluit ꝯriū eius, qđ ſenſit Feder. nam dicit, ꝙ oīa iura ingredientis monaſterium in continenti applicantur monaſterio, in quo fuit ꝓfeſſus. adeò ꝙ ſi moriatur monachus ante aditionē, hæreditatis poteſt monaſteriū hæreditatem adire, qa oīa iura monachi, & ſi c eius ēt adeūdi p ingreſſum fuerunt ipſo iure monaſterio acquiſita, ut latè declaraui in d. c. præſentia. ¶ Non obſtat
16 quartū de doctrina Bald. in d. l. ſicut in fi. † qa ipſe loquitur, qñ auctoritate ſuperioris primū monaſteriū fuiſſet oīno extinctum, & in aliud totaliter tranſlatum: itaq; loquit de tranſlatione loci ad aliū locum. iuxta not. p glo. in c. & tpis 16. q. 1. nos uerò loquimur de tranſlatione quarūdam pſonarū de uno monaſterio ad aliud remanente primo unà cum iurib. ſuis, non aūt de totali tranſlatione loci ad aliū locum quo caſu qñ fit ſolum tranſlatio pſonarum, uel aliquarū, tunc bona, & iura primi loci, ſeu monaſterij ſibi remanent, ueluti ſupra dictū, & concluſum fuit: Præterea in caſu noſtro monaſterium Iheſuatarum non fuit diſſolutū, neq; extinctū, neq; trāſlatum totaliter, ergo & c. ¶ Non obſtat quintū fundamentum de doctrina Bal. in l. 1. & fin. C. ꝓ ſocio, qa ipſe loquitur, qñ ſocietas, uel uniuerſitas totaliter extincta, & finita eſſet: quo caſu qualiter, iura, & bona ſocietatis, uel uniuerſitatis ſint diſtribuenda, Bal. ibi tractat, & melius per eum, Bar. & alios in d. l. ſicut in fi. & p Abba. in d. c. recolentes: Nos aūt in hoc caſu non ſumus, ut ſæpe dictum eſt. ¶ Non repugnat ēt id, qđ uoluerunt Vincen. & Ioā. Andr. in d. c. recolentes; qa primo ponunt caſum, & dubiū, qualiter bona, & iura monaſterij diſtribuantur quoad uſum inter illos, qui ſunt de eodem monaſterio, & in eo exiſtunt, uoluntq; ibi, ꝙ tm̄ de nouo ingreſſi habere debeant, quantū antiqui, & hic nō eſt
17 caſus noſter. Secundo † ex primo dicto Vincen. & Ioan. Andr. inferebāt, ꝙ diſſoluto collegio, uel monaſterio bona erant æqualiter diuidenda inter illos, qui de collegio erāt c. in nullo 18. q. 2. ſed aliquibus de monaſterio, uel collegio exeuntib. poſſunt ipſi repetere ea, quæ ſecum portauerunt, ut in c. qđ à te de cleri. coniug. cum ibi notat. Quoad hoc ultimum rñdeo, & dico illud optimè facere ad fauorē monialium Iheſuatarū, & ꝯ monachas del ſoccorſo, ꝙ ipſis exeuntibus è monaſterio Iheſuatarū, ſolum ea bona, q̄ ſecum portauerunt, poſſunt repetere, & conſequi, non aūt alia bona, nec alia iura, ut p Vincen. & Ioan. And. ibi. Vnde cū dictæ monachæ del ſoccorſo tpe ſui exitus, & diuiſionis ſecum portauerint, & habuerint nō modo tantundē, ſed plus ēt, q̄ Iheſuatis remanſerit, ergo nihil ultra habere, nec petere poſſunt. Præterea, ut dicit Abb. in dicto. c. recolētes, id, qđ uoluerūt Vincen. & Ioan. Andr. ibi, non eſt uerū ſimpliciter, ut declarat ipſe Abba. ex mente Bar. in d. l. fi. ff. de colleg. illicitis, ex quorū uerbis ueluti ſupra ēt plenius dixi, poteſt ad fauorē monialium Iheſuatarum ꝯ ſorores del ſoccorſo inferri. Et ex prædictis oībus intrepide arbitror eſſe concludendum ad fauorem monialium Iheſuatarū, ut ijs tm̄ illa quarta pars bonorū integra debeat, non aūt monialibus del ſoccorſo, quæ ad nullam partem de iure admitti poſſunt. Laus Deo.

SVMMARIVM.

1 *Filij poſiti in cōditione nō cenſetur ex diſpoſitione teſtatoris uocati, ſed ſolū ius inteſtatæ ſucceſſionis illis reſeruatū dicitur.*
2 *Maximè ad excluſionē ꝓpriæ ſucceſſionis teſtatoris. Cōtra n. 9.*
3 *Poſiti in conditione, qñ ex iudicio teſtatoris præſumpto uocati cenſeantur: Et an referat, ſimus ne in deſcendentibus teſtatoris, an in collateralibus, & extraneis num. 19.*
4 *Perſonæ q̄ ſubſtitutum excludant ex pſumpta mēte teſtatoris.*
5 *Subſtitutio pupillaris tacita qñq; ex cōiecturis matrē excludit.*
6 *Filij poſiti in conditione ēt ex coniecturis pro ſe concurrentib. in diſpoſitione poſiti non cenſentur, quando propriæ teſtatoris ſucceſſioni ſubſtitutæ præferrentur.*
7 *Fideicōmiſſū uniuerſale cōditionale ex pſumpta mēte trāſmittit, ſi fideicōmiſſarius, eiuſq; filij eſſent de liberis, et deſcēdētib. teſtatoris: Secus in extraneis, et collateralib. et nu. 16. ubi idem eſſe in extraneis, & collateralibus demonſtratur.*
8 *In diſpoſitione facta inter collaterales pater, & filij ſimul, nō aūt ſucceſſiuè admittuntur, & quando hoc procedat. nu. 19.*
9 *Filios in conditione poſitos dici ex teſtamento uocatos hodie fortè eſt opinio magis communis.*
10 *Filius poſitus in conditione dicitur inſtitutus hoc modo, ſi filius meus me uiuo moriatur, nepotem ex eo inſtituo.*
11 *L. lucius la 2. ff. de hæred. inſti. intelligit de excluſione ſubſtituti non modo uulgariter, ſed ēt p fideicommiſſum contra Soci.*
12 *Filij, ſeu liberi poſiti in conditione ex quib. coniecturis ex teſtamēto, et diſpoſitione teſtatoris uocati cēſeant uſq; ad nu. 15.*
13 *Coniecturæ plures ſimul concurrentes uni tantū præponderāt.*
14 *Ex plurib. ſibi inuicē aduerſantib. potētior minus potētē tollit.*
15 *Prædilecto aliquo in certa portione, eius quoq; filij quomodocunque nominati in eadem portione prædilecti cenſeatur.*
16 *Fideicōmiſſum conditionale non tranſmittitur, quando fideicōmiſſarius grauato prædeceſſit, niſi contraria mens teſtatoris ex coniecturis colligeretur, & quæ ſint hæ coniecturæ.*
17 *Teſtatorem aliquid uelle ex mente ipſius & expreſſa, & tacita conſtare poteſt.*
18 *Mens teſtatoris in ultimis uolūtatib. ēt uerbis illius præualet.*
19 *Filij fratris cum patre ſuo uocati quando ſimul, & quādo ſucceſſiuè admittantur.*
20 *Præſcripto cum ſcientia, quæ malam fidem inducit, nullo temporis ſpatio procedit.*
21 *Statutum inducens præſcriptionē quomodo ſit intelligendum.*

EPITOME.

Filios poſitos in cōditione, etiam ſi non ſint de deſcendentibus, & liberis teſtatoris, multis, de quib. in conſilio habetur, cōcurrentibus, cenſeri ad excluſionem ſubſtitutorum uocatos, demōſtratur.

Fideicōmiſſum uniuerſale conditionale ad filios fideicommiſſarij poſitos in conditione ex multis cōcurrētibus in caſu huius cōſilij tranſmitti oſtenditur, quamuis dicti filij eſſent collaterales, & extranei teſtatori.

Ius petendi fideicommiſſum non excluditur præſcriptione iuris communis, aut ſtatuti, quando ſciretur à præſcribentib. ius iſtud competere.

CONSILIVM CIIII.

IN hac lucenſi cauſa difficultates maximæ ſunt examinandæ, q̄ & de apicib. iuris exiſtunt, & uarijs in locis a doctorib. uētilatæ fuerunt, ut habetur p Alex. in conſi. 185. lib. 2. Soc. in l. cum auus circa. fi ff. de cond. & demon. & in l. hæredes mei. §. cum ita in 4. col. in glo. fi. ff. ad Treb. & Curt. antiquū in conſ. 75. Et † ꝙ filij Chriſtofori in
1 cōditione poſiti ad excluſionē filiorū nō cenſeant ex diſpoſitione teſtatoris uocati, ſed illis ſolum ius ab inteſtato ſuccedendi reſeruatū dicat, in primis eſt deciſio gl. uulgaris in l. Lucius. la 2. ff. de hæred. inſt. q̄ totus ferè mundus ſequit, ut p Alex. in d. conſi. 185. & in conſ. 199. in 2. uol. in conſi. 13. in 4. uol. & de Imol. & Paul. de Caſtr. in l. filiusfamilias. §. cum quis de lega. 1. Roma. in l. ex facto. §. ex facto ff. ad

Treb.Soc.in d.l.cũ auus,& dicto.§.cum ita,Bar.Io.
de Imol.Rayn.in d.l.Lucius, Bal.in l.cũ acutiſſimi.
C.de fideicom.Guido Papa in deciſ.39.¶ Secundo
in caſu occurrenti coniecturata mens teſtatoris
id arguit,q̃a nõ eſt ueriſimile,teſtatorẽ uoluiſſe
extraneos hoc eſt filios Chriſtophori poſitos in cõ
ditione iux.l.ſi quis ſub conditione cum ſimilib.ff.
de his omiſſ.cauſ.teſtamen.propriæ ſucceſſioni fi-
liarum expreſsè uocatarũ,& ſubſtitutarũ p̃ferri d.
l.cũ auus,dicta l.cum acutiſſimi,& l. generaliter §.
cum aũt C.de inſt.& ſubſt.ſub cond. fact.nota.in c.
ſi qua mulier 19.q.3.& in authen.ſi qua mulier C.de
ſacroſan.eccleſ.& in corpore,unde ſumitur,latè in
c.p̃ſentia extra de probatio.& q̃uis teſtator in in
ſtitutione filiab.Chriſtophorũ prętulerit,tñ ex hoc
non poſſumus arguere ad fauorẽ filiorũ Chriſto-
phori,q̃a Chriſtophorus habuit certã,& expreſſam
mentẽ,& diſpoſitionẽ teſtatoris,filij uerò ſui incer
tam,& dubiã,& ideo reſpectu ꝑſonę Chriſtophori
erat coniecturata,& interpretata mens teſtatoris,
l.cõtinuus §.cũ ita , & ibi glo. ff.de uerb.oblig.
Et nõ multum urget,† ꝙ doctores oẽs in caſib.
quib. poſiti in conditione cenſentur uocati ex iu-
ris, & teſtatoris p̃ſumpto,ſemper loquunt̃,qñ age-
retur de fauore filiorũ, & deſcendentiũ teſtatoris,
non aũt aliarũ ꝑſonarum,puta parentũ, fratrũ, uel
ſimilium,ut tradit Bart.in l.Cẽturio ff. de uulg. &
pup.in uerſ.q̃ro ulterius,Bar. in l.ſed ſi ſic ff.de lega.
Petr.de Anch.in c.ſi pater de teſtam.in 6.in 12.no
tabili.in d.l.Lucius,& Paul. de Caſtr. in l. ab eo
ff.de fideic.& in indiuiduo Alex. in d.conſ.185.in
8.& 9.col.qui dicit hoc eſſe de mente expreſ-
ſa,ut licet.in l.1.C.de cond.inſert.Nicol.de Neap.in
d.l.Lucius:& uolunt doct.cõiter Imol.& Soc.in d.l.
cũ auus circa prin.Alex.in cõſ.38.in 2.col.in 1.uol.
Imol.in d.l.cum acutiſſimi,quicquid ibi dixerit
Bal.&Alex.in ꝯſ.103.in 2.col.in 4.uol.Hoc ẽt me-
lius,& clarius tradit̃ ꝑ Soc. in d. §.cũ ita in 14.col.
ubi quærit,q̃ dicantur ꝑſonæ,q̃ ex p̃ſumpta,& cõ
iecturata mente excludãt ſubſtitutũ, & licet Imol.
in d.§.cũ ita dicat,ꝙ q̃libet ꝑſona,cui facta fuit ſub
ſtitutio,& q̃ fuit inuitata,& ante alios honorata, ta
men tñ Soc. ibi dicit ꝯrium uoluiſſe Bal. & ſequi
Bal.in l.pe.dei mpub.ꝙ debeat eſſe de liberis,& de
ſcendentib.teſtatoris,& atteſtatur doc.iſtud cõiter
tenere,dum allegant tex.in d.l.cũ acutiſſimi, in l.ſi
quis ducenta §.item ſi pater ff. de reb. ſequit̃ id ẽt
Alex.in d.§.cũ ita,cum quo ꝑtranſit Soc.in loco al
legato.Idẽ eſt de mente Pet.de Anc.in cõſ.70.aliàs.74.
in Chriſti nomine,ꝯ Philippum. qui uoluit glo. in
d.l.Lucius debere limitari,qñ teſtator filium inſti-
tuiſſet,& ſi decederet ſine filijs , ſeu liberis, extra-
neum ſubſtituiſſet , & ulterius feciſſet plures gradus
ſubſtitutionũ,nam tunc liberi,ſeu filij ipſius filij in-
ſtituti,qui ſunt de deſcendentib.cenſentur uocati,
et ſi fuerint poſiti in ꝯditione tantũ; & dicit Alex.
in conſ.64.in 5.uolu.in ult.col.ſed caue , ꝙ Pet. de
Anch.in d.conſ.loquitur hoc habere locum in de
ſcendentib.poſitis in conditione,non aũt in tranſ-
uerſalib.ergo infertur clariſſimè,ꝙ illis caſib.quib.
doct.tenent ꝯ gl.& doct.cõiter in d.l.Lucius,ꝙ poſi
ti in conditione dicantur uocati,& inuitati,hoc ꝓ
cedit ſolum in deſcendentib. teſtatoris, non aũt in
tranſuerſalib.ſeu in alijs extraneis poſitis in cõ
ditione:& q̃uis Alex.in d.cõſ.64.& Soc.in d.§.cum
ita circa fi.uideantur impugnare deciſionẽ Petr.de
Anch.in d.conſ.70.aliàs 74.tñ illa impugnatio non
tendit ad reprobandum,id ꝙ dictum eſt proximè;
imò Alex.in hoc ꝑtranſit cum Petro,ſed ſo
lum ad impugnandum id totum,qđ uolebat Petr.
limitando glo.in dict.l.Lucius,vc3,ꝓ non ſit uerũ,
ꝙ poſiti in conditione,ẽt ſi eſſent de liberis,dicant̃
uocati in caſu ẽt,quo teſtator plures gradus ſubſti-
tutionẽ feciſſet:ſed p̃ſuppoſito, ꝙ dictum Petr.ue-
rum eſſet,ſ᷑m Alex.illud ꝓcedit ſolũ in deſcẽdẽtib.
teſtatoris in conditione poſitis non aũt in tranſuer
ſalib.ſeu alijs,& Petrus ibi loquitur,ẽt qñ plures cõ
iecturæ ſimul concurrerent,ut ibi,arg. d.l.cum acu
tiſſimi.¶ Præterea abſurdum uideretur,ꝙ extranei,
hoc eſt qui non ſunt de deſcẽdentib.qñ ſolum ſunt
poſiti in conditione qui non poſſunt uenire niſi ex
quadam tacita,& coniecturata mẽte teſtatoris,ex
cluderent ꝓprias filias,& expreſsè uocatas,& ſubſti
tutas;quia ſic tacita,& dubia mens faceret ceſſare
certã, & expreſſam,ꝯ text.in l.cõtinuus §. cum ita
ff.de uerb.obli. & in l.cum filio §.filio ff.de vulg.&
5 pup.facit ẽt ad ꝓpoſitum id,† qđ uoluit Angel.in
l.p̃cib.C.de impub.in 2.col.ubi dicit,ꝙ licet regula
riter ſubſtitutio pupillaris tacita non excludat ma
trẽ d.l.precib.& in l.fi.C.de inſt.& ſubſtit. ſub cond.
fact.tñ fallit,qñ ex coniecturis ꝯrium appareret fuiſ
ſe de mente teſtatoris, ut per glo. magnã in d.l.pre-
cib.& latè Bart.& alij in l.2.in prin. ff.de uul.& pup.
& inter cæteras cõiecturas,ex quib. dr̃ conſtare de
mente,una eſt ſ᷑m Ang.ibi,qñ fuiſſet ſubſtituta pia
cauſa,q̃a ueriſimile eſt , teſtatorẽ p̃dilexiſſe animã
ſuam cæteris reb.ut nota.ẽt declarat Alex.in conſ.
6 38.in 1.uol.ita in ꝓpoſito noſtro,licet † qñq; liberi
poſiti in conditione dicantur uocati,& in diſpoſi-
tione cenſeantur ex aliquib.coniecturis , q̃ faciunt
poſitos in conditione dici uocatos ad excluſionẽ
ſubſtituti,tñ qñ filiæ propriæ teſtatoris fuerũt ſub-
ſtitutæ ſub conditione,ſi Chriſtophorus decederet
ſine filijs,ut ipſa pia cauſa,ſic ẽt filiæ ſubſtitutæ de-
berent p̃ferri filijs Chriſtophori, & facere,ut ex ali
quib.coniecturis ipſi,qui ſunt poſiti in conditione,
non dicantur honorati, nec poſiti in diſpoſitione
ꝑꝑ præſumptam mentẽ teſtatoris,q̃ colligit̃ ex eo,
ꝙ ſubſtituit ſuas filias;q̃ ꝓ ſe habẽt iuris p̃ſumptio
nẽ,ne videatur teſtator uoluiſſe p̃ferre extraneos ꝓ
priæ ſucceſſioni,ut in l.cum auus ff.de cond. & de-
monſt.& in d.l.cũ acutiſſimi.¶ Et ex p̃dictis ẽt põt
inferri ad ſ᷑m dubium,utrum Chriſtophorus ſubſti
tutus,qui p̃deceſſit Ioanni Baptiſtæ grauato ſub cõ
ditione,ſi decederet ſine filijs &c.dicatur tranſmi-
ſiſſe ius fideicõmiſſi conditionalis ad ſuos filios po
7 ſitos in cõditione; † qm̃ licet regulariter, & cõiter
doct.uelint,ius fideicõmiſſi cõditionalis,& uniuer
ſalis non poſſe tranſmitti,ut per glo.in l.unica C.de
his qui ante apert. tabu. per tex. in l.unica in §.ſin-
aũt aliquid C.de caduc.toll.quicquid uoluerit glo.
in l.is cui ff.de cõd.& demonſt.cũ ſimil.tñ Bal. in d.
l.unica C.de his qui ante aper.tab. & alij ibi,& Soc.
in d.§.cum ita in 4.& 5.col.poſt glo. dicunt,hoc nõ
ꝓcedere,qñ ex plurib.coniecturis conſtaret de ꝯria
mente teſtatoris,quia tunc fiet tranſmiſſio , & Bal.
& alij magis cõiter,ut Alex.in conſi.175.in.5.uol.in
5.col.in uerſ.non obſtat cum ſimilib. qui hoc ulti-
mum tenent,loquunt̃ , qñ fideicõmiſſarius , & eius
filij eſſent de filijs,& deſcendentib. teſtatoris,quia
tunc ſi ipſe p̃moreretur grauato, tranſmitteret ius
fideicõmiſſi ad filios,& hæredes ſuos ex plurib.con
iecturis,& præſumptionibus,quæ poſſent colligi ex
diſpoſitis in teſtõ , arg.d.l.cum acutiſſimi, ergo in-
fertur ſecus eſſe,qñ fideicommiſſarius non eſſet de
liberis , ſed de collateralibus,& extraneis,nã,ut ſu-
pra dictum eſt,illæ perſonæ ex præſumpta, & conie
cturata mente teſtatoris excludunt ſubſtitutum ,
quæ ſunt de liberis,& deſcendentibus teſtatoris,&
hæc eſt magis cõis opinio.Quare cum in caſu no-

ſtro

ſtro Chriſtophorus fideicommiſſarius,& eius filij
non ſint de liberis, ſed de collateralib.teſtatoris,ſe
quitur,ꝙ ad excluſionē filiarū non potuit ius fidei
cōmiſſi trāſmitti ad filios Chriſtophori, qui erant
collaterales,& in quarto gradu quo ad ipſum teſta-
torem,tū ex interpretatione l.cū acutiſſimi.C.de fi-
deic.q̄a non eſt uериſimilè teſtatorē uoluiſſe alie-
nas ſucceſſiones debere p̄ferri ꝓprijs filiab.tum q̄à
filię uocata fuerūt expreſsè, & ſpecificè, filij uero
Chriſtophori tacitè,ſi teneamus ipſos uocatos fuiſ
ſe;uerū ipſi nec tacitè fuerunt ex teſtō uocati, ex
quo fuerūt in conditione poſiti, ut ꝑ gl.in d.l.Lu-
cius,cum ſimil.allegatis ꝑ Alex.in d.cōſ. 185. & per
Soc.in d.§.cum ita circa fi.& ꝯrium non ꝓbat tex.
in d.l.Lucius cum.gl.vc3,ꝙ ex p̄ſumpta mente po-
ſitis in conditione dr̄ reſeruatū ius ſucceſſionis ab
inteſtato,arg.l.conficiunẗ.ff.de iure codicill.& hoc
eſt,q̄d uoluit dicere text.in d.l.Lucius,nō aūt ꝙ di-
cantur uenire tanq̄ uocati ad fideicōmiſſum ex ta
cita mente teſtatoris,ut hr̄ plenè,ꝑ Alex.in d.conſ.
185.qui ſic rn̄det.¶ Præterea ſi filij dicti Chriſtopho
ri debuiſſent ad dicta bona admitti ad excluſionē
filiarū ſubſtitutarū tanq̄ uocati,& ex iure trāſmiſ-
ſo,ꝑfectò concurrerent duo ſpecialia,ſimul,& fie-
rent ꝯ duas regulas iuris,cōtra l.1.cum ibi not.C.de
dot.ꝓmiſſ.cum ſimil.Admitterentur.n.tanq̄ uocati
ex eo,ꝙ poſiti eſſent in cōditione cōtra regulā,de
qua ꝑ glo.in d.l.Lucius,& in l.ſi quis ſub cōditione
ff.ſi q̄s omiſ.cauſa teſta.cū ſimil.allegatis ꝑ Alex.in
d.conſi.Itē admitterenẗ ex iure fideicommiſſi con
ditionalis ad eos trāſmiſſo ꝑ mortē ſui patris graua
ti ſub conditione,qui deceſſit pendente conditio-
ne,cōtra ea,q̄ hn̄r regulariter in d.l.unica.C.de his,
q̄ ante aper.tab.ꝑ gl.& doc. cōiter. ¶ Adde, ꝙ ſi di-
cti filij Chriſtophori dicerenẗ uocati, & inuitati tā
q̄ poſiti in diſpoſitione, ſequereẗ,ꝙ ipſi debuiſſent
admitti una cū Chriſtophoro patre ſuo ad fideicō
8 miſſum, † q̄m in diſpoſitione facta inter collatera-
les,ſi fuerint uocati ſimul pater & filij,ſimul admit
tunẗ,non ordine ſucceſſiuo,ut uolunt Bar.Alex. &
alij cōiter in l.Gallus.§.quidam rectè. ff. de liber. &
poſthu.q̄d ꝑfectò in caſu noſtro abſurdū eſſet dice
re,q̄a pater,hoc eſt Chriſtophorus primo fuit noīa
tus,& ſolus in diſpoſitione,filij uero ſui ſecūdario,
& in cōditione,& ſic Chriſtophorus habuit mentē
expreſſam,& certā, filij uero ſui dubiā & incertā:
ergo p̄ferēdus fuit Chriſtophorus filijs ſuis:& ideo
dici non pōt ipſos filios fuiſſe uocatos,ſeu honora
tos ſimul cum patre ſuo.Et ex p̄dictis vr̄ concludē
dū in caſu noſtro dictos filios Chriſtophori nō fuiſ
ſe,nec debere cēſeri uocatos ad fideicōmiſſum ad
excluſionē filiorū ſubſtitutorū, ex quo ipſi reperiū
tur ſolum poſiti in conditione. ¶ Præmiſſis tn̄ non
obſtantib.ꝑut rectè cōſiderantib.obſtare nō debēt,
concludendū eſt in caſu,de quo loquimur, dictos
filios Chriſtophori uocatos,& inuitatos ad fideicō
miſſum fuiſſe ex teſtō Syluеſtri: & multa in hanc
9 ſn̄īam me adducunt,in primis, † q̄a licet olim ma-
gis cōiter doctores uoluerint.ꝙ filij poſiti in condi
tione non dicerentur uocati ex teſtō, quos refert
Alex.in dicto conſi.185.tn̄ hodie affirmari poteſt,
opinionē contrariā eſſe magis cōem,ut dicit,& at-
teſtatur clariſſimus p̄ceptor meus Soc. in conſi.77.
in j.vol.in 2.col.q̄ ſn̄īam ſequuti ſunt Oldradus,quē
refert,& ſequiẗ Salic.in l.1.in fi.uerb.C. de cond.in-
ſert.& ibi Bald.Roma.Ange.& Fulg. in l.ſi cū dotē
in prin.ff.ſolut.matri.Paul. de Caſt. in conſ.233.du-
bium uertitur in 6.col.Petr.de Ancha.in conſi.70.
In Chriſti noīe contra Philippum. & Bald.in conſ.
incipien.Petrus hæredē ſuum, Roma.in conſi.33.
uiſa municipali conſtitutione, & Paul. de Caſtr.in
l.ex facto.§.1.in lectura paduana.ff.ad Trebel.& infi
niti alij moderni tàm in lecturis,q̄ in conſilijs,quos
ad longum referunt ij,qui in præſenti cauſa conſu
10 luerūt,† ex ꝓ hac opinione facit illa doctrina Bart.
in l.Gallus in prin.ff.de liber.& poſthu.& in l.ſi quis.
§.1.& in l.cohæredi.§.fi.ff.de vulg.&pup.qui uoluit,
ꝙ teſtatore dicente,ſi filius me uiuo moriatur,ne-
potē ex eo inſtituo,filius,qui ſolum reperitur poſi-
tus in conditione,dicatur inſtitutus, & uocatus ex
teſtō,nec ſit p̄teritus per text.in d.l.Gallus:nec pro-
cedit rn̄ſio,q̄ tradit Alex.in d.conſ.185.nu.17.vc3,ꝙ
ibi non probatur,ꝙ filius in caſu. d.l.Gallus in prin.
dicaẗ inſtitutus,ſed uocatus ab inteſtato; q̄a iſtud
eſt expreſsè contra id q̄d uoluit glo.ibi in uerb.nō
exprimat,quę dicit filium dici inſtitutum,& non p̄
teritū,adeò,ꝙ eius præteritione teſtamentum rum
pi non dr̄.¶ Præterea teſtm̄, in quo ſic dictum fuiſ-
ſet,nullum foret p̄teritione ipſius filij, ſi ſolum ipſe
diceretur uocatus ab inteſtato,& non in teſtō inſti
tutus,q̄a filius præteritus dr̄ in teſtō,qui nec fuit in
ſtitutus,nec exhæredatus, ēt ſi uiuo patre moriaẗ,
ut in §.1.inſtitu.de exhæred.lib. cuius contrarium
tn̄ præſupponit d.l.Gallus,& ſequitur,& declarat gl.
eſt de mente oīum ſcribentium ibi, ꝙ teſtm̄ ſic fa-
ctum non ſit nullū p̄teritione filij, ſed ualeat.Qua-
re neceſſe eſt præſupponere, ꝙ filius fuerit inſtitu-
tus,cū non ſic dicatur exhæredatus, Nec eſt uerū,
ꝙ gl.in d.l.Gallus in prin.uoluerit contrarium,vc3,
ꝙ per illa uerba ſi filius, ipſe filius dicaẗ inſtitutus,
ſed intelligi debeat ille text.cum ſimil.q̄n filius ex-
preſsè fuiſſet inſtitutus,deinde dictum fuiſſet,& ſi fi
lius me uiuo &c.quia hoc eſt contra illū textum,
qui præſupponit teſtm̄ factū fuiſſe,ut ibi dr̄, ſolum
per illa uerba,ſi filius me uiuo moriatur &c.per
quæ filius dr̄ inſtitutus,nec ut p̄teritus rūpit teſtm̄
ita in indiuiduo dicit glo. ibi in uerbo non expri-
mat,&ita intelligunt doct.ibi magis cōiter poſt gl.
quicquid dixerit Alex.in d.conſi.affirmans gl.aliter
loqui. Et hanc concluſionem in terminis probat
tex.qui loquitur,q̄n frater fuiſſet inſtitutus,& ſi de-
cederet ſine liberis &c.in d.l.Lucius la.2.ff.de hære.
inſtitu.& dicit, nam prudens conſilium teſtatoris
animaduertitur,qui non ſolum fratrem hæredem
p̄tulit ſubſtitutis, ſed ēt eius liberos, at eius liberi
erant poſiti in cōditione tm̄,ergo ibi eſt caſus,quo
liberos poſitos in conditione dr̄ prætuliſſe ſubſti-
tutis eo modo,quo prætulit fratrē hæredē,& ꝯnter
pariformiter,& ex teſtō,quia ibi iureconſultus ſub
una,& eadē determinatione,& ſub uno tm̄ uerbo
comprehendit,& determinat fratrem hæredem,&
eius liberos quoad excludendū ſubſtitutos,igitur
dicendū eſt,ꝙ illos pariter determinet,& nō diuer
ſimodè,ut ipſi oēs dicantur excludere ſubſtitutos
arg.l.nam hoc iure ff.de uul. & pup.l. hæreditati.C.
de impuber.l.in teſtō.C.de teſtamen. milita.ſed a
parte fratris inſtituti hæredis non poteſt dici,q̄ te-
ſtator ipſum fratrem fecerit hæredem,niſi ex teſtō,
ut ibi,& omnibus conſtat, ergo hoc idem dicendū
eſt de liberis poſitis in conditione, & ꝯnter ibi eſt
caſus,ꝙ liberi poſiti in conditione dicuntur uoca-
ti ex teſtō,quicquid dixerit glo.ibi,inquiens ipſis li
beris reſeruatum fuiſſe ſolum ius ſuccedēdi ab in-
teſtato,& ita debere intelligi illum textum,quæ de-
claratio eum uiolat,imò contra mentem,& uerba
illius vr̄,cum ſe fundet reſpectu fratris,& liberorū
11 in prudenti conſilio teſtatoris.¶ Præterea† uerum
non vr̄,ꝙ in caſu illius text.ſolū tractetur de exclu
dendo ſubſtitutum uulgariter,& non de excluden
do ſubſtitutum per fideicommiſſum, ut dicit Soc.
in

l.cum auus circa finem,quia de mente gl.ibi eſt
prium,& doctores cōiter intelligunt,qn̄ age
de excludendo ſubſtitutum ēt per fideicom-
ſim,ut expreſsè præſupponunt Bart. & alij in l.
rio de vulg.& pup. Bal.in l.ſi emācipati in vlt.
C.de collatio.& Soc.in d.§.cum ita in j.& 2.
ēt in l.cum filio in 2.col.ff.de leg.1.¶ Secūdo
mo concluſionem ſupra traditam, videlicet,
Chriſtophori ueniant ex teſtō Syluestri tanq̄
uocati,quia præſuppoſito etiam, ꝙ opinio
d.l.Lucius de iure fortè eſſet verior,magiſque
mmunis,ut plures dicunt,& ſupra retuli,† tn̄ ubi
contrarium conſtaret de mente teſtatoris p̄-
ra ex coniecturis, quæ ex uerbis teſtamenti
i poſſent, liberi, ſeu filij poſiti in conditione
i cenſerent ex teſtō,& ex diſpoſitione teſtato
aūt eis ſimpliciter reſeruatum ius ſucceden
teſtato diceretur, & ꝯn̄r per illorum exiſten
bſtitutus diceretur excluſus, ut fuit de men
li,& ſequacium in d.l. Centurio,qui primo
ficat,qn̄ liberi,vltra ꝙ eſſent poſiti in condi
ent ēt grauati, quam opinionem ſequitur
d.l.ex facto §.ex facto in 3.col.& Do. meus
d.l.cum filio in 2.col.ff.de leg.1.aſſerens iſtud
endum, quia hodie eſt canonizatum, itaq;
um,ut ab hac communi ſn̄ia non ſit receden
Secūdo docto.exemplificant in alio caſu,vi
cet qn̄ teſtator fecit plures gradus ſubſtitutorū,
us prouidēdo filijs,& liberis ſuis,& in caſu, quo
cederent ſine filij,ſubſtituit alios,& ſi illi ſub-
decederent ſine filijs, alios ſubſtituit, quia
i poſiti in conditione dicuntur uocati ex
exclusionem ſubſtitutorum, vt uoluit Pe-
Anch.in d.conſ.70. in Chriſti nomine amē,
Philippum,& Alex.in conſ.64.in 5.uolum.&
Anch.in c.ſi pater de teſtam.in 6. & Guido
q.184.fundādo ſe in doctrina Bartoli, & Bal.
exemplificant etiam,qn̄ in conditione libe-
filij maſculi ſunt poſiti, & filiæ teſtatoris ſunt
ſæ ab hæreditate, & eis certum quid ſolū fuit
um,nam tunc filij maſculi poſiti in conditio-
cuntur,honorati,qm̄ vr̄ teſtator uocaſſe filios
culos, & alios agnatos collaterales maſculos
propter filiationem,ſed propter maſculinitatē,
fauore agnationis conſeruandæ, quæ per ma-
s,& non per fœminas conſeruatur,argum. eo-
quæ dixit Bal.in l.maximum uitium C. de lib.
in l.quamuis C.de fideicom. Hanc ſententiā
us eſt Guido Pap.in d.q.184.pro qua facit id,
adducit Soc.in d.l. cum auus in 3. q. princ. in
tione,an ſub conditione illa, ſi deceſſerit ſi-
, comprehendantur fœminę ad excluſio-
bſtituti, quando pater teſtator propter ma-
exclusit filias fœminas ab hęreditate, illis
rem iure inſtitutionis relinquendo,ubi con
poſt alios,ex quo filios maſculos prętulit fi-
fœminis non pp filiationem,ſed pp maſculi
m,& ſic ad conſeruandam agnationem,ꝙ fę
non faciunt deficere conditionem,ſi deceſſe
ne filijs,quę intelligitur de filijs maſculis tantū
conſeruationem agnationis: Et quamuis fortè
ecturę,de quibus ſupra, ſingulę de per ſe non
erent ad inducendum,ꝙ filij poſiti in cōditio
icerentur poſiti in diſpoſitione, & à teſtatore
i,vt vr̄ colligi ex ijs,quę ponit Alex.in d.cōſi.
Soc.in d.l.cum auus circa finē, & Alex.in d.l.
urio,& etiam ex ijs, quę uolunt docto.cōiter
quod dicunt Alex.& aliqui alij in d.l. Lucius la
in d.l.ex facto §.ex facto, dum uolunt, ꝙ poſiti
in conditione ſimpliciter non dicantur uocati, tn̄

qn̄ predictę omnes,ſeu alię plures coniecturę exta-
rent,ſimulq; concurrerent,dicendum eſt,ꝙ tunc fi
lij poſiti in conditione dicantur honorati, & uoca
ti ex teſtō ad excluſionem ſubſtitutorum:& hoc in
terminis uoluit Soc.in d.l. cum auus circa finem in
fi.vlt.col.& ita eſt de mente plurium,& maximè Pe
tri de Anch.in d.conſ.70.& Alex.in d.conſi.64.Soc.
in d.l.cum filio in 2.col.& Bart. in d.l.Centurio,quē
refert,& ſequitur Alex.in d.l.,ex facto §. ex facto in
13 3.col.Quod ſuadetur,† quia ſi una ſola coniectura,
per quam præſumi poſſet mens teſtatoris,per ſe nō
eſſet ſufficiens,tamen qn̄ plures ſimul concurrerēt,
ex quibus poſſet colligi mens teſtatoris,debent ſuf-
ficere,& dici aptæ,& idoneæ ad inducendum men
tem teſtatoris, ꝙ ipſe voluerit filios poſitos in con-
ditione dici eſſe vocatos,& honoratos ad excluſio
nem filiarum ſubſtitutarum, quia plures coniectu-
ræ præponderant uni tm̄,ut in l.fi.ff.ad Trebel.argu.
text.in authen.itaq; C.cōia de ſucceſſ. & in c. 1. de
14 treug. & pace. ¶ præterea † qn̄ coniecturæ inter ſe
aduerſantur,illa,q̄ eſt potentior,tollit,& facit ceſſa
re minus potentem,arg.tex.in c.tuam de ſponſalib.
cum gl.& hr̄ per Bar.in l.diuus ff.de in integrum re-
ſtit.& in l.cum de indebito ff. de probat. in caſu aūt
noſtro magis potens coniectura eſt illa, quæ fauet
cippo,& agnationi domus,ut colligitur ex ijs, quæ
ponit D.meus Soc.in conſ.147.in pen.col.in j.uol.&
facit text.in l.hæredibus, iuncta l.ex facto §. ſi quis
autem ſuſceperit ff.ad Treb.Quare cum in caſu, de
quo agitur non duæ,nec tres, ſed plures concurrāt
coniecturæ,ex quibus colligitur mens teſtatoris,ꝙ
ipſe uoluerit filios maſculos poſitos in conditione
cenſeri eſſe uocatos, & honoratos, ut infra ſtatim
dicetur,ergo q̄uis una, uel duæ adhoc inducendū
fortè ſufficientes non eſſent, tn̄ plurimæ ſimul con
currentes hoc dicentur introducere ad fauorem
domus,cippi,ſeu agnationis teſtatoris, & hoc arg.
eorum,quæ dixi ſupra,& eorum, quę uolunt doct.
cōiter,qui dicunt,ꝙ ex mente tacita,& præſumpta
teſtatoris,quę colligitur ex coniecturis,poſiti in cō
ditione cenſentur grauati: & facit tex. in ſimili in l.
teſtium C.de teſtib.hr̄ ēt per Dec.poſt alios in ca.ſi-
cut extra de prob.& colligitur ex ijs, quæ ſcriben-
tes tradunt in c.tertio loco de probat.& in l.admo-
nendi de iureiur. ubi illis caſibus, quibus duo, uel
tres teſtes non poſſunt admitti ad probandum,ad-
mittuntur tamen quatuor,uel quinque, & in caſib.
in quibus una præſumptio, & coniectura non ſuffi-
cit,plures admittuntur,& ſufficiunt, facit etiā text.
in d.auth.itaque, & illud, quod ſolet dici,quæ non
proſunt ſingula,multa iuuant iuribus vulgaribus.
¶ Quòd autem in caſu noſtro plures,imò plurimæ
concurrant coniecturæ, quæ ex diſpoſitis in teſtō,
& ex eius verbis colliguntur, conſtat in primis ex
eo, ꝙ Syluester teſtator in teſtō multa diſpoſuit ad
fauorem cippi,& agnationis ſuæ, à quo ſumitur cō
iectura,arg.tex.in l.fideicommiſſa §.interdum ff.de
leg.3.& in l.2.§.ſi duo fratres ff.de colla. bon. & in l.
peto in prin.ff.de leg.2.Secundo ex eo, ꝙ filias ſuas
excluſit ab hæreditate, & maſculos, & collaterales
prætulit ipſis filiabus per ea,quę multum latè ponit
Soc.in d.l.cum auus in 3.q. princ. & per Guid. Papæ
in ſuis q̄onibus in q.184.Tertio ex eo, quod condi-
tionem poſuit de filijs filiorū,& etiam de filijs Chri
ſtophori ad excluſionē filiarum ipſius teſtatoris ſub
ſtitutarum per tex.in d.l.Lucius la 2.ff.de hęredibus
inſtituē.& ſ.dixi. Quarto ex eo,ꝙ non ſolum in cō-
ditione de filijs ſimpliciter fecit mentionem, ſed ēt
adiecit hāc qualitatem maſculis, quę qualitas facit
prȩſumi talem fuiſſe mentem teſtatoris, ut uoluit

FF Guid.

Guid.Pap.in d.q.184.& colligitur ex iis,quæ uoluit
Socy.in d.l.cum auus in 3.q.principali,maximè cõ-
currẽte hoc,quod teſtator excluſerit filias ſuas ꝑꝑ
maſculos ẽt collaterales. Quinto colligitur mens
tacita teſtatoris ex eo,ꝙ teſtator plures gradus ſub
ſtitutorum fecit ad conſeruationem agnationis,&
cippi,ꝑꝑ quod colligitur mens eius,ꝙ noluerit po-
ſitos in conditione,qui ſunt de agnatione,ꝓ cõſer-
uatione agnationis eſſe uocatos,& honoratos, &
illos venire ex teſtõ.Sexto,quia teſtator filias ſubſti
tutas non uocauit ad ſubſtitutionem,niſi vltimo lo
co in caſu,quo nõ extarent agnati nati ex ſuis filiis,
ſeu ex Chriſtophoro nepote ex fratre,& dictis filia
bus in ſubſtituendo prætulit piam cãm, & ſic extra
neum,iuxta quæ habentur in c.ſi pater de teſta.in 6.
& per Barto.& alios in l.centurio ff.de uulg.& pup.
¶ Ex quib.colligitur , ꝙ pro conſeruatione agna-
tionis,in cuius fauorem multa teſtator in teſtõ di-
ſpoſuit,magis dilexit Chriſtophorum,&filios Chri
ſtophori,quam filias fœminas ſubſtitutas,arg.d.l.fi-
deicommiſſa §.interdum , & arg.l.dedit dotem ff.
de collatio.bon.cum ſimi.ſtãtib.ergo tot coniectu-
ris,de quib.ſupra,quis negabit,ꝙ ex mente teſtato-
ris dicatur manifeſtè conſtare,ipſum uoluiſſe filios
Chriſtophori dici vocatos , & honoratos ex teſtõ
ad excluſionem filiarum ſubſtitutarũ?profectò nul-
lus,cum liquidiſſimè de mẽte dicatur apparere ex
tot coniecturis,arg.l.licet imperator ff.de leg.1.Prę
terea & ſeptimo colligitur alia coniectura ex eo,ꝙ
nedum ſemel,ſed bis,& ter in conditione fecit mẽ
tionem de filiis maſculis,ex qua geminatione,&re
petitione maſculorum infertur , ꝙ oĩno voluerit
ipſos maſculos agnatos,tanquam uocatos , exclu-
dere filias ſubſtitutas fauore agnationis,quæ per ma
ſculos,& non per fœminas conſeruatur,ut ſupra,ar
gumento auth.ſiue à me C.ad Velleia.l.cũ ſcimus,
& ibi Bar.C.de agricol.& cenſi.lib.11. Quare coniũ
gendo hanc coniecturam cæteris,apparet de indu-
bitata tacita,& præſumpta mente teſtatoris , ꝙ uo-
luerit pręferre filios Chriſtophori filiab.ſubſtitutis,
& piæ cãæ , quia plures coniecturæ hoc operantur
ẽt contra aliam coniecturam, & ad propoſitum fa-
cit id,quod uoluit Socy.in d.l.cum auus in 56. col.
in uerſi.6.¶ Pręterea hoc pacto corroboro conclu
ſionem poſitam ſupra ad fauorem filiorum Chriſto
15 phori,† nam qñ quis eſt pręditectus in certa portio
ne ad excluſionem alterius,in illa,et eadem cenſen
tur prædilecti eius filii quomodocunq; de noĩati ,
Socy.in d.l.cum auus in 10.col.circa finẽ, et in col.
62.in prin.cẽſetur.n.teſtator prædilexiſſe filios Chri
ſtophori ꝑꝑ ipſum Chriſtophorum prędilectũ,arg.
d.l.dedit dotem,et in d.l.fideicommiſſa §. interdũ.
¶ Præmiſſis veris exiſtentibus,prout de iure,& ꝑm
ęquitatem uera eſſe fatendum eſt , & abſq; rubore
negari non poſſunt,infero ad ꝑm dubio , ꝙ dicti fi-
lii Chriſtophori venire poſſunt ad ius fideicõmiſſi
conditionalis,excluſis filiab.ſubſtitutis,virtute trãſ
16 miſſionis ad ipſos factę per Chriſtoforum;† quia li-
cet cõis opinio ſcrib.magis cõiter ſit,ꝙ ius fideicõ
miſſi conditionalis non dicatur tranſmitti ad filios,
ſeu hęredes,qñ fideicommiſſarius prędeceſsit gra-
uato,vt per gl.& doc.quaſi oẽs,& ibi Bar.Bald.Fulg.
& alii in l.unica C.de his,qui ante aper.tab.& Socy.
in cõſi.77.in 1.vol.in 2.col.Bal.in l.unica in §.ſin aũt
per illum tex.C.de cad.tollen.& vbique per doct.in
conſiliis ſuis;& Bar.in l.is cui.ff.de act.et obli.d.l. hę
redes §.cum ita,& ibi gl.ꝑm Alex.in conſi. 170. col.
5.in 5.vol & in conſi.16.in 2.colu.& in conſi. 206. &
253.in 6.uol.tñ qñ plures coniecturę,quę ex expreſ-
ſis in teſtõ colligi poſſent,concurrerent,ex quibus
poſſet colligi mens teſtatoris , ꝙ uoluerit ius fidei-
commiſſi ad filios , ſeu hæredes tranſmitti debere ,
tunc fit tranſmiſſio;& iſto modo declaratur,& limi
taſ concluſio cõis, ut in indiuiduo inquit Bal. in d.
l.vnica C.de his,qui ante apertas tabulas in vlt. col.
cuius hæc ſunt uerba,tu dic, quod gl. noſtra eſt ue-
ra,ut dixi &c.niſi aliquibus indicijs,ſeu coniecturis
appareat,ꝙ teſtator idem ſenſiſſet de nepotibus,ar-
gu.l.Lucius ff.de hæred.inſtituen. Idem alij quoque
uoluerunt,qui poſt Baldum ſuperuenerunt,& inſi-
gnis præceptor meus in d.l.hæredes mei §. cum ita
in 4.col.ſequitur hanc declararionem etiam,quan-
do frater fuiſſet ille , qui eſſet ſubſtitutus per fidei-
commiſſum ſub cõditione , ſi inſtitutus decederet
ſine filijs,& dicit ſe aliàs uidiſſe conſultum per mul
tos doctores, ꝙ ius fideicõmiſſi conditionalis poſ-
ſit tranſmitti ad filios ex multis coniecturis, & hoc
ex mente Baldi in d.l.vnica,qui hoc dicit,& in for-
tioribus terminis, hoc eſt non concurrentibus tot
coniecturis,ita conſuluit etiam Decius in conſilio
397.in 3.col.Cuman.in conſi.13.& Fulgoſ.in conſil.
5.& Soc.in conſi.6.4.col. lib. 3.qui aperto ore quaſi
in terminis noſtris hoc tenuit,quoniam quando te
ſtator vult,fit tranſmiſſio,ut uoluit Baldus in l. vni-
ca C.ut actio.ab hæred.& contr.hæred. & in l.ſi pa-
ter in 4.q.C.de inſtitut.& ſubſtitut. ſub condict.fact.
7 † velle autem conſtare poteſt ex mente teſtatoris
non ſolum expreſſa,ſed etiam tacita,ut quando ta-
cita colligitur ex pluribus coniecturis ſumptis ab
ijs,quæ in teſtamẽto fuerunt expreſsè diſpoſita,iux-
ta quæ habentur in l.Lucius ff.de hæred.inſtituen.l.
nam hoc iure ff. de vulgari & pup. & l. tale pactum
in fi.ff.de pactis. Sed in caſu noſtro non una,nec due
tantum,ſed plurimæ concurrunt coniecturæ,ut ia
oſtenſum eſt , quæ operari poſſunt hunc effectum,
quando filij eſſent poſiti in conditione,Bal.& alij in
d.l.unica dum allegat textum cum gl.in d.l.Lucius,
Item & aliæ plures concurrunt,de quibus ſupra,er-
go locus fuit tranſmiſſioni:& hoc modo,& in caſu
iſto poteſt ſaluari gl. in d.l.is cui , quæ eſt contraria
glo.in d.l.vnica,ſecundum Soc.in d.conſi.6.& hoc
18 operatur præſumpta mens teſtatoris , † illa enim in
ultimis uoluntatibus præpollere debet uerbis teſta
toris l.cum proponebatur ff.de leg.2.& dicit textus
in l.fi.C.de liberis præteritis , ꝙ frequentiſſimæ ſunt
leges poſitæ adiuuantes teſtatorum uoluntates: fa-
cit l.ſi quis C.eod.tit.d.l.cum acutiſſimi, & d.l. cum
auus:totum enim facit mens teſtatoris,& quid ipſe
ſenſerit,prius ſpectandum eſt,vt in l.ex facto la gran
de ff.de hære.inſtituen.l.non aliter de leg.3.l. in con
ditionibus,l.conditionum verba,l.pater ſeuerinam
ff.de cond.& demonſt. nam uoluutas eius pro lege
ſeruanda eſt,ut in auth.de nuptijs in §. diſponat col
la.4. Hanc opinionem tanquam æquiorem , & ue-
riorem ſemper ſequerer in conſulendo,& iudican
do concurrentibus pluribus cõiecturis, quæ ex ex-
preſsè diſpoſitis in teſtamento colligi poſſent, pre-
ut in caſu noſtro concurrunt plures ſatis vrgentes,
quæ ex ijs,quæ in teſtamento expreſsè ſunt diſpoſi-
ta,eliciuntur,vt patet clariſſime ex prædictis.Quare
etiam ex hoc capite abſq; dubio poſſunt venire di-
cti filij Chriſtophori ad fideicommiſſum ex perſo-
na patris ſui,qui ad eos ius dicti fideicommiſſi trã-
miſit.¶ Supereſt nunc reſpondendum ijs,quę ſupra
in contrariũ adducta fuerunt ad probandum, ꝙ in
caſu noſtro filij Chriſtophori poſiti in conditione
non dicantur uocati,nec honorati:Et in primis nõ
obſtat, ꝙ doctores communiter tenent doctrinam
gl. in d.l.Lucius la 2. de hæred. inſt,ut per Alex.in
conſil. 85. Quia, ut dictum fuit,hodie opinio con
traria

…vr magis cõis,cũ multi doctores, & antiqui,
…ſ ferè moderni velint, filios poſitos in condi-
…dici eſſe vocatus, ut refert Curtius antiquus
…ſuo 75.cum iis,quos ſupra retuli. Præterea
…illius gloſſæ declarata reperitur, & limitata
…quo plures coniecturæ concurrerent, quæ
…ſitis in teſtõ elicerentur,ex quib. colligere-
…ſumpta mens teſtatoris, ꝙ uoluerit poſitos
…ditione eſſe vocatos ad excluſionem ſubſti-
…iam latè dictum eſt: Et quamuis aliqua pr-
…io poſſet in caſu noſtro colligi,ꝙ teſtator no
…filios Chriſtophori debere preferri filiab.ſub
…argum.d.l.cum auus,& d.l.cum acutiſſimi,
…quo plures concurrunt pro filijs Chriſtopho-
…ſunt potentiores,cum faueãt cippo,& agna-
…his potius ſtandum eſt per ſupradicta.¶ Non
…tertium,quod ſatis urget,videlicet, ꝙ ijs ca-
…quib.poſiti in conditione dicuntur ex aliqui-
…iecturis uocati,illud procedit, qñ filij, ſeu
…dentes ipſius teſtatoris fuerint poſiti in con
…ſecus ſi collaterales,&extranei;Qm̃ reſpon
…nateria gloſ.in d.l.Lucius,an poſiti in condi
…icantur tacitè vocati, procedit, ſiue ſimus
…ſcendentes,ſiue inter collaterales, & extra-
…adſint coniecturæ aliquæ facientes hoc pr
…vt uolunt Alber.& Salyc.in l. 1. C.de cond.in-
…poſt Bal.Ang.& Ioan.de Imol.in d.l.Lucius,qui
…hoc benè probat:quod eſt benè notandum ſm
…faciunt not.per Socy.in d.§. cum ita in 4.q.
…uoluit ius fideicommiſſi tranſmitti poſſe ad
…ex præſumpta mente teſtatoris collecta ex
…coniecturis, vt qñ filij eſſent poſiti in condi-
…in d.l.Lucius,& ipſe Soc.præſupponit hoc
…dere ẽt, qñ collaterales fuiſſent uocati ad fi-
…miſſum ſub conditione liberorum, vel fi-
…vnde non refert, an poſiti in cõditione ſint
…endentibus teſtatoris,uel de collateralib. per
…teſtator voluit agnationem ſuam conſeruari
…ectum,ut cenſeatur uocati, ſeu ad effectum,
…eos tranſmitti poſſit ius fideicommiſſ.¶ Nec
…at id,quod uoluit Bart.in d.l.Centurio in uerſi.
…ro vlterius cum aliis, de quib. ſuprà:quia con-
…um tenet Alex.ibi,& opinio contraria eſt ma-
…communis.Præterea illa doct.Bar. procedit, qñ
…concurrerent tot coniecturæ,quot concurrũt
…ſu noſtro:ſed ſolum, ꝙ filij poſiti in conditio-
…ent grauati,quia tunc ad hoc, vt dicantur uo-
…requiritur,vt ſint de liberis teſtatoris. Vel dici
…ꝙ Bartolus non negat, quin illud idem, qđ
…de liberis,habeat locum ẽt in extraneis, hoc
…collateraribus,qui ex præſumpta mente indu-
…plurib.coniecturis dicerentur tacitè uocati,
…liberis,ſeu de deſendentib.Barto.ponit gratia
…pli.¶ Non obſtat id,quod voluit Pet. de An-
…d.conſi.70.quia dictum eius eſt valde pericu
…,& contrarium tenet dominus meus Socyn.
…illud impugnat in d.l.cum auus circa finem, &
…in d.conſi. 64. & alii plures dictum illud non
…untur.¶ Non obſtat id,quod dicit Socyn. in d.
…m ita in 14.col.quia contrarium ibi tenet Io.de
…ol. uel illud procedit in alio caſu, videlicet ad
…mendam mentem teſtatoris in caſu d. §.cum
…& l.pen.C. de impub. cum materia. Sed in caſu
…ro,an filii poſiti in conditione ſint tacitè voca
…non fit differentia,an poſiti in conditione ſint de
…ris teſtatoris,an uerò de collateralibus,vt ſupra
…¶ Et ex prædictis aliqua tolluntur, quæ inferre
…cebãtur ius fideicommiſſi uniuerſalis conditio-
…alis non poſſe tranſmitti,niſi ad deſcendentes te-
…toris,& non ad collaterales, quia, ut ex prẹdictis
colligitur,non eſt dr̃ia.Præterea Socy.& alii in d.§.
cum ita in 4. col. apertè contrarium voluerunt, vt
ſupra latius dixi.¶ Non obſtat, ꝙ cõis opinio eſt,
ius fideicommiſſi conditionalis non tranſmitti, vt
per glo.in d.l.unica C.de his qui ante aper.tab.cum
ſimilibus,quia reſpondetur hoc non procedere cõ
currentib.plurib.coniecturis,ut dictum fuit pleniſ-
ſimè, & ita in terminis quaſi noſtris conſuluit Iaſ.
in conſi.52.in 3.vol.¶ Minus quoque aduerſatur, ꝙ
ſi fieret in caſu noſtro tranſmiſſio,cõcurrerent plu-
ra ſpecialia ꝯ plures regulas iuris, contra ea,quẹ ha-
bentur in l.j. C. de dotis promiſſ. quia facilis eſt re-
ſponſio, non.n.dixi, ꝙ filii Chriſtophori dicantur
poſſe admitti ad fideicommiſſum ſimul ex his dua
bus rationibus videlicet, ex eo, ꝙ dicantur uocati
tacitè,propterea quia ſint poſiti in conditione, ac
ẽt ex iure tranſmiſſo,& ſic ſimul ex his duobus,ſed
dico,ꝙ ipſi poſſunt admitti,vel ex eo,ꝙ ſunt poſiti
in conditione, & conſequenter tacitè uocati, uel
ex eo,ꝙ ad eos fuit tranſmiſſum ius fideicommiſſi,
quorũ unum tm̃ de per ſe ſufficit ad hoc, ut ipſi ad-
mittantur ad fideicommiſſum, & conſulerem pro
nunc,ꝙ ipſi agerẽt ex iure fideicommiſſi tranſmiſ
ſo tm̃, in quo facilè abſq; dubio crediderim ipſos
obtenturos.¶ Non obſtat ultimum,dum dicebatur,
ꝙ ſi filii Chriſtophori dicerentur tacitè uocati, ſe-
queretur,ꝙ ipſi ſimul cum patre Chriſtophoro de-
buiſſent admitti per ea,quæ hñr per doct.in l.Gallus
§.quidam rectè,de liberis, & poſthumis cum ſimi.
Quia reſpondetur,ꝙ poſito,illud eſſe verum,tñ nõ
noceret ipſis filijs Chriſtophori, quin deberent ad-
19 mitti.Præterea,† qñ frater teſtatoris, & filii fratris
ſunt ſimul uocati,nõ dñr uenire ordine ſucceſſiuo,
ſed ſimul,& eodem tpe,hoc eſt verum, qñ ſimul in
eadem diſpõne dipoſitiuè eſſent expreſsè vocati,
& ita loquuntur doctores in d. §.quidam rectè, ſe-
cus ſi frater,uel filius fratris eſſet expreſsè,& diſpoſi
tiuè uocatus,& eius filii non expreſsè,nec diſpoſiti
uè,ſed tacitè,puta,quia in conditione poſiti, nam
tunc filii poſiti in conditione ex præſumpta mente
teſtatoris non dicerentur ſimul uocati, ſed ordine
ſucceſſiuo,ut eſt caſus in d.l.Lucius la 2.ff. de hære
dib.inſtit.& faciunt, quæ habentur per Ang.Alex.
& alios in d.§.quidam rectè,qui dicunt filios fratris
non ſimul venire cum patre ſuo, qñ de ꝯria mente
tacita,vel expreſſa conſtaret, vt quia filij fratris eſ-
ſent vocati, & noĩati tanquam hæredes patris ſui,
vel aliter conſtaret de mente diſponentis;ſed in ca-
ſu noſtro dr̃ tacitè conſtare de mente, ꝙ ordine
ſucceſſiuo dicantur uocati, quia teſtator Chriſto-
phorum expreſsè,& diſpoſitiuè uocauit,filios verò
Chriſtophori tacitè,ponendo ipſos in conditione,
ergo &c. Ex quibus omnibus concludo dictos fi-
lios Chriſtophori poſſe,ſeu potuiſſe venire ad fidei
commiſſum,uel ex eo, ꝙ tacitè dicantur vocati,
vel ex eo,ꝙ ius fideicommiſſi fuerit ad ipſos tranſ-
miſſum per mortẽ Chriſtophori, & hoc ex tacita,
& præſumpta mente teſtatoris, quæ ex multis con-
iecturis colligitur.¶ Supereſſet vltimo loco exami
nare,an filij Chriſtophori,ſeu eorum filii, & hære-
des dicantur excluſi à iure petendi dictum fideicõ
miſſum ꝑꝑ præſcriptionem longiſſimi tpis inductã
à iure communi,uel ẽt ex prẹſcriptione ſtatuti Lu
cenſis inducentis præſcriptionem decem annorũ
contra creditores,ſeu alios,quibus ius agendi com
peteret.Sed quoniam hic articulus ſatis doctè, ac
copioſè examinatus fuit per alios cõſultores, quo-
rum dictis parum,uel nihil poſſet addi, iõ me in to
tum remitto ad eorum dicta, ꝙ non dicatur præſcri-
ptũ ius agẽdi ad dicta bona ſubiecta fideicõmiſſo,

FF 2 tum

20 tum † quia aduerſarij uolẽtes excipere de pſcriptione, ſeu auctores ſui habuerunt ſcientiã dicti fideicõmiſſi, uel iurium competentiũ filijs d. Chriſtophori, & conſequenter fuerunt in mala fide iuxta ea, q̃ hñr plene per gloſſ. & doct. in c. ſi diligenti de pſcri. in c. uigilanti eod. titu. quo, fit ut non potuerint aliquo curſu tpis præſcribere c. fi. cũ materia de præſcriptio. c. poſſeſſor de reg. iur. in 6. & in alijs iurib. ſupra proximè allegatis, & dicit gl. in c. 1. de præſcrip. in 6. ꝙ ẽt præſcriptio tanti tpis, de cuius initio non exiſtit memoria in contrarium, cum mala fide procedere non põt, & hæc eſt cõis opinio canoniſtarũ, quib. in hoc ſtandum eſt rõne peccati, ut in d. c. fi. cum ibi not. & ẽt legiſtarũ, quicquid uoluerit Bart. in l. ſequitur §. ſi uiam ff. de uſucap. quem doct. cõiter reprehendunt, ut hr̃ per Ioannem de Imol. D. Anto. & alios in d. c. fi. ¶ Nec debet obſtare ſtatutũ
21 ciuitatis Lucenſis, quia primo dici põt, † illud ſtatutum debere interpretari ſm ius cõe, ne quis indebitè damnum patiatur l. 2. C. de noxalib. quæ incipit ſerui ueſtri, c. cum dilectus extra de conſuetudine, & plenè per Bar. in l. oẽs populi ff. de iuſt. & iur. & conſequenter debet intelligi, dummodo non adſit mala fides, & ſcientia rei alienæ: alioquin ſi ſtatutũ voluiſſet poſſe præſcribi ẽt cum mala fide, profectò non ualeret, tanquam nutritiuum peccati ſm opinionem magis cõem, quã tenuit Bar. in d. l. oẽs populi in 3. q. princip. & optimè per Alex. in d. conſi. 185. in pen. col. in 2. uol. ¶ Præterea vr̃ dicendum, ꝙ ſtatutum prædictum ex alio non habeat locum in caſu nr̃o, qm̃ uerba illius huic caſui non conueniũt ergo nec eius diſpoſitio, ad tradita in l. 4. §. toties ff. de damno infect. Bald. in l. j. in 3. col. C. ſi quis omiſ. cauſ. teſta. cũ ſimilibus. Voluit. n. ſtatutum, ꝙ negligente creditore petere id, quod ſibi debetur infra decem annos, ſibi obſtet exceptio præſcriptionis, & excludatur à iure agendi, ſi debitor, ſeu ille, contra quem ageretur, iurauerit ſe ſoluiſſe, aut ſatisfeciſſe: quæ uerba non poſſunt conuenire caſui nr̃o, nec in eo uerificari: quia cum petantur bona ſubiecta fideicommiſſo, quæ reperiuntur eſſe penes aduerſarios, profectò non poſſunt admitti ad iurandũ ſe ſoluiſſe, & ſatisfeciſſe, alioquin ſubirent anceps, immò certum periurium, quod non eſt dicendum, l. uideamus cum ibi not. in prin. ff. de in lit. iuran. Et ex his, & ex alijs pleniſſimè deductis per alios excellentiſſimos aduocatos in ſuis conſilijs concludẽdum eſt, ius fideicommiſſi, ſeu agendi ad dicta bona non eſſe ſublatum ex pręſcriptione, ſuper qua pars aduerſa fortè ſe fundare uellet. Laus Deo.

SVMMARIVM.

1 *Hæres hæredis eſt teſtatoris hæres.*
2 *Grauato aliquo per uerba generalia, & imperſonaliter in rẽ. prolata poſt mortẽ ſuã, nõ ipſe, ſed hęredes ſui grauati cẽſent̃*
3 *Subſtitutio facta poſt mortem plurium poſitorum in conditione non inducit inter illos reciprocum fideicommiſſum: Et quando hoc uerum ſit & quando illud inducat num. 5.*
4 *Et an illi, qui in conditione poſiti ſunt, dicantur ſimpliciter uocati, & honorati.*

EPITOME.

FIlij poſiti in conditione quando cenſeantur uocati, & honorati.

Subſtitutio quando facta eſt de pia cauſa, aut de extraneo in omnib. bonis poſt mortem plurium filiorum, & deſcendentium teſtatoris, qui poſiti in conditione cenſerentur vocati, inducitur inter eos plures filios, & deſcendentes reciprocum fideicommiſſum.

CONSILIVM CV.

TOTA præſentis conſultationis difficultas conſiſtit in cognoſcendo, an Virgilius pronepos Ioannis teſtatoris, qui uult bona hæreditatis illius alienata uendicare tãquam ſubiecta fideicommiſſo, cenſeatur tanquam unus de liberis, ſeu de deſcendentib. ſuis ex ſuis filiab. uocatus ad bona, & hæreditatem d. Ioannis per fideicõmiſſum: ex quo in teſtõ filij, & deſcendentes filiarũ inſtitutarum non reperiuntur expreſſè uocati, nec honorati, ſed ſolum facta fuit ſubſtõ ultimo loco de pia cã in caſu, quo filij maſculi filiarum inſtitutarum, aut filij maſculi dictorum filiorum maſculorũ legitimi, & naturales quandocunq; decederent ſine filijs maſculis legitimis, & naturalib. Articulus profectò ſatis amplius eſt, uarijs in locis plenè examinatus, & plura habet capita, ut colligitur ex ijs, q̃ ponunt Bar. & doct. poſt gloſſ. in l. Lucius ff. de hær. inſti. in l. ſed & ſi ſic, & ibi Bar. ff. de lega. 3. in l. codicillis ff. de uſufruct. leg. & in l. centurio ff. de uulg. & pup. & in plurib. conſilijs, quæ oĩa ſi uellem referre, plures ſanè membranas occuparem. Vnde pro clariori intelligentia diſtinguendo, plures caſus conſidero, primus ſit, qñ teſtator fratrem hæredem inſtituit, & illi extraneum ſubſtituit ſub conditione, ſi deceſſerit ſine filijs, & hic eſt caſus l. Lucius cũ gl. ff. de hære. inſtit. in quo filij poſiti in conditione nõ dñr uocati, nec honorati, ſed inter illos ſolum dr̃ reſeruatum ius ſucceſſionis ab inteſtato, ut ibi p glo. quæ cõiter approbatur, & per Bart. Bal. & oẽs, quos longum eſſet referre, de quib. hr̃ mentio per Alex. in apoſtill. ad Bar. in d. l. Lucius, & in conſi. ſuo 13. in 2. col. & in l. centurio ff. de uul. & pup. & hic non eſt propriè caſus noſter. ¶ Secundus caſus eſt, qñ teſtator dixit, inſtituo filium meum, et ſi nepos ex filio, nominando eum noĩe proprio, decedat ſine liberis, grauo ipſum reſtituere hæreditatem Caio extraneo, quo in caſu nepos non dr̃ grauatus per fideicommiſſum, quamuis ad eũ peruenerit hæreditas ab inteſtato, mediãte perſona filij inſtituti: quia ex quo nepos non reperitur ex diſpõne teſtatoris honoratus, non potuit ẽt grauari, & iõ non uoluit grauamen, nec fideicommiſſum ipſi expreſſe iniunctũ l. ab eo C. de fideicommiſ. l. ſed & ſi ſic in fi. ff. de leg. 3. cum ibi not. per doct. & ita propriè loquitur Bal. in d. l. ab eo in j. col. in uerſi. pone. Et iſte ẽt non eſt caſus noſter, quia filij, & deſcendentes maſculi ex ipſis filiab. inſtitutis non fuerunt grauati noĩe proprio de reſtituendo piæ cãæ. ¶ Tertius caſus eſt, qñ teſtator dixit filium meum hęredem inſtituo, & ſi ipſe decedat ſine filiis, uel filij eius ſine filiis, ipſos filii filios grauo de reſtituendo hęreditatem pię cãę, uel alteri &c. & hoc in caſu nedum filius teſtatoris, ſed ẽt filij eius dicent̃ tacitè honorati, et uocati ex ſubſtõne, ut uoluit Bar. in d. l. ſed et ſi ſic, et Socin. l. cũ filio in notab. ff. de lega. j. et hic ẽt non eſt caſus noſter, quia nec filij maſculi filiarũ, nec filij filiorum fuerunt expreſſè grauati. ¶ Quartus caſus eſt, qñ teſtator dixit, filiũ hæredẽ inſtituo, et ſi ipſe decedat ſine filiis, uel eius filii ſine filiis, ipſum filiũ grauo de reſtituendo hęreditatẽ, et ſic ipſe filius inſtitutus expreſſè fuit ſolus grauatus et tunc ualet fideicõmiſſum, et ipſe filius inſtitutus ſolũ dr̃ grauatus, et honoratus ſub duplici conditione, et non eius filii, ut uoluit Bar. in d. l. ſed et ſi ſic, et in l. cẽturio ff. de uul. et pup.

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN