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 CVII.

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

Visual Library

ditione,quia ad excluſionem fœminarum ipſi maſcul iin condõne poſiti cenſenť inuitati,atq; ca ita not.uoluit,& corroborauit ſolẽnis doc. do Pap.in ſuis qõnibus in q.184. ſed in caſu, de agitur,teſtator ſemper uoluit fœminas exclu- pp maſculos ẽt collaterales,ergo&c.¶ Nõ ob ſecundo loco dictum eſt, ꝙ qñ pater expreſ- uocat nepotes ex filio inſtituto, non põt illos grauare,ẽt ſi de eis in cõdõne mentionẽ fe Alex.in d.l.cẽturio,quia reſpondetur, ꝙ opi- uerior vr,† ꝙ qñ de filijs filiorum inſtituto metio facta fuit in cõditione, & teſtator illos uit.ex his duob. ipſi nepotes ex filijs dñr eſſe orati,& uocati:& in caſu iſto limitatur gl. in d. cius, ut rectè declarat Socy. in l. cum filio in ff.de leg.1.ubi alleg.plures ſequẽtes hãc ſñiam ſit Bar.in d.l.centurio,&eam eſſe hodiè cano um inter doct.Soci.inquit, habetur ẽt per Gui ap.in d.q.184.& per Socy.in d.l. cum auus cir Quæ opinio in noſtris terminis(vcȝ ꝙ illa cõ deceſſerit ſine filijs maſculis adiecta filijs in dicatur ẽt appoſita filijs filiorum,ut ẽt ſi ipſi rent ſine filijs maſculis,filij inſtituri ſuperui dicanť ſubſtituti,& ꝯñr in caſu noſtro ſoro- exandri dicanť excluſæ,patrui uerò ſui uoca r fideicõ. ex quo Alexander ſine filijs maximè culis deceſſit) ſuadeť,in quã, hæc opinio ex ijs, in terminis decidit Guid.Pap.in q.531.poſt me um in uerſ.& hoc fundat duplex rõ, ubi uoluit, teſtator uoluit fœminas deſendẽtes,ſiue filias, eptes eſſe pp maſculos excluſas, tunc condõ, filiis,adiecta primis inſtitutis,hoc eſt filiis hæ s,cenſeatur ẽt adiecta,& repetita in filiis filio e contingat ꝯ mentem teſtatoris fœminas ex t filios,ſeu nepotes maſculos ipſius: & quia ines oẽs referre longum eſſet,illæ inſpicianť, cilius huic caſui conuanire non poſſent: ego ſolũ de ſimplici ſubſcriptione requiſitus hęc re uolui ad corroborationẽ concluſionis tra- a D.Conſultore, qui medullã difficultatis ita ctè non tetigit.¶ Quoad ſm dubiũ ſequendo cluſionem D.Conſultoris paucis me expedio, m de bonis alienari prohibitis poſſit ẽt ultra le nam Trebellianica detrahi:ultra glo. & Bal.in ſed in ea re C.ad l. Fal. hoc idem tenet Azo in ma C.ad l.Fal.in uerſi.Item ceſsat, idem innuit ld.in c.Raynal.extra de teſta.in gl. fin. ſentiunt & Cyn.in auth.ſed cum teſtator C.ad l.Fal.ſequi t Guid.Pap.in q.51.in fi.uer. Ego tñ conſulẽdo nere cõtrarium maximè in caſu occurrẽti, uеriſſimũ eſſe puto,ut ex alijs meis conſilijs poterit,ad q̃ nũc breuitatis cã me remitto.

SVMMARIVM.

mißum conditionale licet pendente conditione ad libe æredes non ſit tranmiſſibile, tñ ſecus eſt, quando de teſtatori illud eſſe tranſmittendum apparet ex conie- quæ ex alijs diſpoſitis colligerentur.

minus cẽſentur,qui tempore teſtamenti,& mortis teſta neq; concepti,neq; nati erant.

commiſſi conditionalis tranſmiſſio ad filios,ſeu liberos ſub rum,pendente conditione, præmortuorum impeditur, do ſupereſt perſona proximior,& expreſſè vocata.

miſſi condõnalis tranſmiſſio non fit in filios poſitos in cõ ne,ẽt ꝙ ſubſtõ fideicõmiſſaria eſſet iuri accreſcẽdi vnita, ares filij inſtituti inuicem fuerũt ſubſtituti, ſi aliquis eo ne filijs deceſſerit,& extet vnus ex filijs inſtitutis, & itutis.

ſtitutio fideicommißaria conditionalis iuri accreſcendi vni n tranſmittitur,quando extaret aliquis ex filijs inſtitu- qui ſubſtitutus eſſet.

6 *L.qui patri ff.de acq.hæred.qũo ibi tranſmiſſio fiat,declaratur. Subſtitutio conditionalis vnita iuri accreſcendi quando ſit trãſ miſſibilis.*

7 *Subſtitutio neceßaria quando dicatur.*

8 *L.qui patri ff.de acq.hæred.diſponens de tranſmiſſione ſubſti- tutionis conditionalis locum non habet in ſubſtitutione vul- gari,nec in fideicommißaria,quando inſtitutus fuit etiam vnà cum alijs ſub conditione ſubſtitutus.*

9 *Fiſteicommiſſi condõnalis tranſmiſſio impeditur ob concurſum plurium ſpecialium in eadem perſona ad eundem effectum concurrentium.*

10 *Fideicommiſſum conditionale quare;pendente conditione, ad hæredes non tranſmittatur,& ſecus ſit in obligatione condi- tionali ex contractu.*

11 *Fideicõmiſſum condõnale factũ pro ſubſtituto,& ſuis hæredib. eßet pendente conditione ad hæredes ſubſtituti trãſmiſſibile.*

12 *Tranſmiſſioni fideicommiſſi conditionalis locus eſt, qñ apparet teſtatorem voluiſſe ẽt hæredi fideicommißarij prouidere.*

13 *Tranſmiſſibile dici non poteſt,quòd nullo modo eſt delatum.*

14 *Fideicommißum conditionale,pendente conditione, nullo modo etiam ſpe eſt delatum.*

15 *Ex obligatione conditionaliter ex contractu ſpes quædam, pen dente conditione,dicitur hæredi delata.*

16 *Napotes ex fratre præmortuo in cõditione illa,ſi ſine filijs,vel liberis poſiti non poßunt ad fideicommißum ex iure tranſmiſ- ſo admitti ſimul cũ patruo,qui expreßè uocatus, & ſubſtitu- tus eßet,qñ in alio fideicõmiſſo per eundẽ teſtatorẽ in alio ca ſu facto in eodẽ teſtõ patruus eſſet nepotib.præferendus.*

17 *Prohibitio de nõ alienãdo bona extra perſona filiorũ ſuorũ,et extra familiã ſuã ex eo,quia voluit oĩa eius bona permane- re in eius familia cum annullatione alienationis,inducit ſim- plex fideicõmißum inter illos de familia ordine ſucceßiuo ſem per noĩatos præferendo,ẽt non ſequuta alienatione: & in eo patruus noĩe proprio nominatus nepotib. præfertur num.20.*

18 *Fideicommiſſum unum declaratur per aliud, & magis, quàm per aliam diuerſam diſpoſitionem.*

19 *Teſtamenti pars vna declarat aliam.*

21 *Proximior,& potẽtior cã,atq; interpretatio ſemper attẽdẽda.*

22 *Tranſmiſſioni fideicommiſſi conditionalis locus eſt,quando te- ſtator ſubſtituit aliquem,& illius hæredes.*

23 *Secus,ſi pluribus filijs inſtitutis teſtator eos decedente ſine fi- lijs inuicem ſubſtituit.*

24 *Et quid illa verba eos decedentes ſine filijs importent.*

25 *Tranſmiſſioni fideicommiſſi conditionalis locus eſt, quando ex- traneus fuißet ſubſtitutus filijs,ſi decederent ſine filijs.*

26 *Filij poſiti in conditione non cenſentur prædilecti deſcendenti- bus,& agnatis teſtatoris expreßè uocatis,& ſubſtitutis.*

27 *Et dicuntur potius inuitati,quàm uocati, & quomodo illis ius ſuccedendi ab inteſtato dicatur reſeruatum.*

28 *Et an,& quando ex qualitate maſculinitatis conditioni adie- cta poſſint dici uocati:*

29 *Quid ſi maſculi fuerint in teſtamento fœminis præpoſiti, ſiue ex ſtatuto loci fœminas excludant.*

30 *Fideicommißum factum ſub conditione, ſi ſine filijs deceßerit, alicui,qui poſtea clericus fuit factus, & uſque ad ſuam vitã in clericatu permanſit,effectum eſt caducum, & pro non ſcri pto,& de bonis illi ſobiectis liberè diſponi poteſt.*

31 *Nullum etiam eſt,ſi cum eſſet iam clericus, fuit fideicommiſ- ſum grauatus ſub conditione,ſi deceſſerit ſine filijs maſculis, vel ex ſuo corpore &c.*

32 *Clericis filios legitimatos habere permittitur.*

33 *Conditio,ſi deceßerit ſine filijs etiam maſculis legitimis,& na turalibus appoſita in fideicommißo facto etiam clerico deſi- cit exiſtentia filij legitimati.*

EPITOME.

Fideicommißum conditionale, pendẽte condi- tione,non fuiſſe in caſu huius cõſilij ad filios præmortuorum tranſmißum plenè demonſtratur.

CASVS

CASVS CONSILII.

FACTI ſeries talis eſt: Quidam nobilis D. Stephanus de Cazuffis Tridentinus teſtm̃ fecit, in quo fillab. quibuſdam dotis noĩe mille pro earũ qualibet iure inſtitutionis reliquit, iuſſitq; illas eſſe contentas pro oĩ eo, & toto &c. hæredes aũt ſuos uniuerſales inſtituit D. Laurentium, Bartholomeũ, Thomeum, & Franciſcum filios ſuos legitimos, & naturales, & eos, & quemlibet eorum deſcendẽtes ſine filiis legitimis, & naturalib. inuicem, & uiciſſim ſubſtituit, uulgariter, pupillariter, & per fideicommiſſum: Item iuſsit, uoluit, & mandauit, ꝙ ſi aliquis ex dictis filiis uellet uendere, teneaf fratrib. ſuis uendere, & ſi uenditio excederet pretium mille florenorum, tunc fratribus, uel fratri pro minori pretio 25. florenorum teneatur uendere: Et hoc iõ fecit, quia teſtator uoluit oĩa, & ſingula eius bona permanere in ſua familia de Cazuffis. Deinde nobilis Thomas frater utrinq; coniunctus præfati D. Stephani, quibuſdam legatis factis nepribus ex fratre ſuo D. Stephano, quas dictis legatis contentas eſſe uoluit, ſuos hæredes uniuerſales inſtituit filios prædicti D. Stephani, vcȝ Laurentium, Bartholomeum, Thomeum, & Franciſcum, quos inuicem ſubſtituit per eadem uerba, quib. illos pater eorũ, ut ſupra, ſubſtituerat, prout latius in eius teſtõ continetur. Succeſſiuè his duob. teſtatorib. mortuis, eorumq; hæreditatib. per hæredes prædictos aditis, moritur poſtea primo D. Bartholomeus vnus ex hęredib. inſtitutis, relictis poſt ſe Ioſepho, & Hectore ſuis filijs legitimis, & naturalibus, qui ſe hæreditati paternæ immiſcuerunt: Secundo deceſsit Laurentius alius hæres d. D. Stephani, relictis poſt ſe quinq; filiis legitimis, & naturalibus, vcȝ Stephano iuniore, Ioannemarco, Gaſpare, Hieronymo, & Baldaſſare, qui ſimiliter paternæ hæreditati ſe ĩmiſcuerunt. Vltimo de anno 1552. obijt D. Franciſcus alius filius dicti teſtatoris D. Stephani antiquioris, qui erat eccleſię cathedralis canonicus, ſolũ ſuperſtite quodam Iacobo ſpurio aſſerto ſuo filio legitimato, & ſuperſtitibus D. Thomeo eius fratre p̄dicto, & aliis quatuor ſuis nepotib. ex D. Laurẽtio, & duob. ex D. Bartholomeo, condiditq; prius teſtm̃, in quo d. Iacobo, ut aſſerif, legitimato iure inſtitutionis, & oĩ meliori mõ &c. iuri legati reliquit quædã bona partim quoad uſumfructum, & partim quoad proprietatem, ueluti plenius in dicto teſtõ hr̃: Legauit ẽt nepotib. ſuis natis ex D. Bartholomeo, & Laurentio fratribus ſuis, ac D. Thomeo fratri plura bona, & res cum hac conditione dictis nepotib. appoſita, ꝙ ipſi bona fideicommiſſo per do. Stephanum antiquiorem in ſuo teſtõ ſubiecta petere non poſsint, ſed dumtaxat illorum pretium, & æſtimationem. Hęredes aũt ſibi uniuerſales d. D. Frãciſcus pleno iure inſtituit D. Thomeũ eius fratrem pro dimidia, uel illius filios, ꝑ alia uerò dimidia ſuos nepotes Ioannem marcum, & Gaſparem natos ex D. Laurentio ipſius fratre, ut plenius in d. teſtõ continetur. Mortuo p̄fato D. Franciſco, D. Thomeus pro una medietate, & Ioãnes marcus, & Gaſpar pro alia medietate tanquam hæredes teſtamentarii hæreditatem adiuerunt, & oĩum bonorum hæreditatis, ſaluis legatis factis, poſseſsionẽ apprehenderunt, & ingreſſi fuerunt, & illis ſic tenentibus, & poſſidentibus, ex aduerſo alij filij maſculi tàm d. D. Bartholomei, ꝗ præfati D. Laurentii prætendentes per mortem D. Franciſci, qui ſine filijs legitimis, & naturalib. deceſſit, eueniſse caſum fideicommiſsi facti per D. Stephanum antiquiorem reſpectu portionis hæreditatis paternæ ipſius D. Franciſci, litẽ, ſeu controuerſiam ꝯ dictum D. Thomeũ, & cohæredes ſuos mouerunt, aſserentes ſe ad dictum fideicommiſsum debere concurrere unà cũ ipſo D. Thomeo ſi non immediatè, ſaltem mediatè iure tranſmiſsionis: D. uerò Thomeus unus ex hęredib. inſtutis, & ſubſtitutis in teſtõ D. Stephani, ac ẽt fratris D. Thomæ, dicit ſe ſolum fore admittendum per fideicommiſſum factum in duob. prænarratis teſtamentis, excluſis nepotib. ſuis ex fratribus premortuis ante, ꝗ Franciſcus ſine filiis decederet, & ſic ante euentum conditionis: Quid iuris ſit, eſt diſcutiendum.

CONSILIVM CVII.

ANCEPS quippe, & dubia eſt conſultatio ex præ narrata facti ſpecie propoſita, nã ad fauorem filiorum maſculorum D. Bartholomei, & D. Laurentij p̄dictorum, ꝙ cũ Thomeo patruo debeant ad petitum per ipſos fideicommiſ-
1 ſum admitti, facere vr̃, ꝙ † licet fideicõmiſſum cõditionale, pendente conditione, ad liberos, ſeu hæredes præmorientis non tranſmittatur ſm vnã opinionem, ut in l. hæredes mei §. cũ ita & ibi gl. Bar. & doct. magis cõiter ff. ad Treb. Bar. in l. j. col. 4. ff. de lega. j. & in l. cum filio cod. ti. & gl. in l. unica C. de his, qui ante aper. tab. cum alijs multis, tñ qñ aliter conſtaret de uoluntate teſtatoris ex indicijs, & cõiecturis, quæ ex alijs in teſtõ diſpoſitis colligi poſsũt, tũc fideicommiſſum conditionale, pendente cõditione, ad liberos, & poſteros teſtatoris tranſmitteret, ut ſignanter uoluit Bal. in d. l. unica C. de his, qui ante aper. tab. in l. unica §. ſinautem aliquid ſub conditione C. de cadu. tollen. & latè proſequitur, & comprobat in ſignis præceptor meus D. Bar. Socyn. in d. §. cum ita col. 4. ubi plures cõiecturas ponit ad colligendum uoluntatẽ teſtatoris tranſmittẽdi hmõi fideicommiſſum, & idem Socy. in conſ. 6. col. 4. li. 3. ſimiliter refert plures coniecturas ad p̄ſumendam hmõi teſtatoris uoluntatem, & eſt de mente Old. in conſi. 131. Sed ex teſtamẽtis dictorum D. Stephani, & fratris Thomę plures cõiecturæ ſumi poſſunt, ex quib. facilè colligi põt, ꝙ ipſi teſtatores uoluerint non ſolum Thomeum ſubſtitutum, ſed ẽt nepotes natos ex fratrib. Thomei ſaltem uirtute trãſmiſsionis eſſe admittendos: Quinimmo ſm aliam opinionem gloſsarum, & quorundam doctorum, fideicõmiſſum conditionale, pendente conditione, regulariter dr̃ eſſe ad liberos, & hæredes ſubſtitutorum præmorientiũ tranſmiſſibile, ut uoluit gl. in l. is cui ff. de actio. & oblig. quæ gl. & ſi cõiter ſit reprobata, ut uoluit Bar. in d. l. is cui, & Alex. Socy. & alij in d. §. cum ita, tñ põt ſaltem ſaluari, qñ ex indicijs, & cõiecturis conſtare poſſet de uoluntate teſtatoris uolentis fideicommiſſum conditionale tranſmittendum eſſe, ad tradita per Bal. in d. l. unica. ¶ Ex aduerſo ad fauorem d. Thomei contra p̄dictos eius nepotes dr̃, fideicommiſſum conditionale, pendente conditione, non tranſmitti ẽt ad liberos p̄mortuorum filiorum ſubſtitutorum, quam opinionem eſſe ueritatem inquit Bal. in conſi. 409. In Chriſtino ſuper illo puncto li. 2. quicquid dixerit gl. in d. l. is cui. & licet ipſe Bal. in d. l. unica C. de his, qui ante aper. tab. & in aliis pluribus locis, & Socy. in d. l. hæredes mei §. cum ita col. 4. & in d. cõſ. 6. uelint hmõi fideicommiſſum conditionale, ẽt pendente cõditione, effici tranſmiſſibile ſaltem ad liberos teſtatoris ex uoluntate illius, q̃ ex indicijs, & cõiecturis colligitur, dummodo tales coniecturæ ex alijs in teſtõ diſpoſitis colligi poſſint, iuxta l. quidam cum teſtõ ff. de hæred. inſti. tñ ſi rectè conſiderentur diſpoſita in d.

duo.

tib. teſtamentis,nulla pōt ſumi cōiectura huius
uoluntatis teſtatoris in caſu,de quo agitur:& cum
hoc tota uis præſentis cōſultationis conſiſtat, iō
diligenter conſideranda ſunt illa, q̄ in dictis duob.
teſtamentis diſpoſita fuere, an ex illis poſſit aliqua
coniectura elici, ex qua mens teſtatoris colligit̃,ꝙ ip
ſe uoluerit fideicommiſſum condōnale, pendente
conditione,eſſe ad liberos p̄mortuorum tranſmiſſi
bile. Et concludendū eſſe arbitror,ꝙ nepotes ex D.
Laurentio,& D.Bartholomeo nullo mō poſſunt cū
D. Thomeo patruo ſimul iure trāſmiſſionis ad por
tiones D.Franciſci admitti, ſed ſolus D. Thomeus,
excluſis dictis nepotib.eſt admittendus,primo quia
ipſi nepotes non reperiunt̃ uocati,nec honorati,uel
ſubſtituti,ſed ſimpl'r poſiti in ɔdōne argō l.ſi quis ſub
conditione ff.ſi quis omiſ.cau.teſta.gl. crebro recepta in
l.Lucius,la grande.ff.de hæred.inſt.itē †aliqui ex di
ctis nepotib.ex fratrib.ipſius D.Thomei nō erant na
ti, nec concepti tp̄e teſtamenti, nec mortis dicti te
ſtatoris,ergo minus dilecti cēſent̃ l.cū ita.§.in fidei
commiſſo.ff.de leg.2.l.ſi cognatis. ff. de rebus.dub.
D. Thomeus aūt fuit à teſtatore inſtitutus,& per fi-
deicommiſſum honoratus,& ſubſtitutus in euentum
quo aliquis ex inſtitutis cohæredib. decederet ſine fi-
liis legitimis,& naturalib.ergo tanquā honoratus ꝓ-
ximior,magiſq; dilectus à teſtatorib.eſt in fideicō-
miſſo ipſis nepotib. ex fratrib.p̄mortuis p̄ferēdus,
quia quando reperiſt pſona proximior,& expreſsè uoca
ta,ſicq; magis dilecta,tūc illa impedit tranſmiſſionē
fideicommiſſi condōnalis fieri ad excluſionē filio-
rum,ſeu liberorum illorū ſubſtitutorū,q pendente
conditione p̄mortui fuerunt:nā magis dilectus ſemper
minus dilecto p̄ferendus, Alex.in conſi.130.li.2.
& Bal.in l.2.col.1.poſt Cyn.C.ad orificia.Bar.in l.
1.§.ſi ab.de ſuis& legi.&in l.fi.ff.ad Treb.qui optimè
ad propoſitum loquit̃.¶ Secūdo † qn̄ pater teſtator
plures filios,& filias habens filios vl'iter inſtituit,&fi
lias in reb.certis,deinde filijs,ſi eorū aliquis, uel ali
qui deceſſerint ſine filijs,eos inuicē ſubſtituit,& cō
tingit poſtea vnū,uel plures ex illis, pendēte ɔditio
ne cum filijs,p̄decedere,deinde alter ex inſtitutis de-
ceſſerit ſine filiis,ad portionem huius ſine liberis de
cedentis ſolus is,qui fuit ſubſtitutus,admittit̃,excluſis
illius filijs p̄mortuorum,qui eorū parētes in hoc
caſu repræſentant,nec ex iure tranſmiſſionis cū pa-
truo admitti poſſunt:& ſic in hoc caſu, q vr̃ caſus
noſter,nulla pōt colligi cōiectura ad fauorem libe
rorum in ɔdōne poſitorū ad effectū,ut in eos fiat trāſ-
miſſio,ēt ꝙ ſubſtō fideicommiſſaria ſit iuri accre-
ſcendi unita,ut in indiuiduo colligit̃ ex uerbis Alex.
in conſi.62.col.1.nu.2.& col.3.nu.14.li.7. qui in hoc
caſu cōſuluit,idem ēt in fortiorib.terminis uoluit
Alex.in conſi.16.li.6.& in conſi.206.& 250. poſt
eo.lib.qui hoc idem uoluit,ſtantibus plurib. fi
inſtitutis,& inuicem ſubſtitutis, ſi aliqs eorum
ſine liberis,ſeu filijs deceſſerit.Et inqt Bal. in conſi.
in Chriſti noīe ſuper iſto puncto, ꝙ qn̄ ſubſtō
fideicommiſſaria eſt unita cū iure accreſc.iuxta l.q
ex duob.ff.de acq.hære.ſuus p̄ moriens,pendente condi
tione,non tranſmittit fideicommiſſum cōditiona
le ad ſuos deſcendentes,ſed ſolū uocant̃ ij filij, qui
fuerunt expreſsè ſubſtituti, & ꝙ hæc eſt ueritas: &
ex his tollit̃ una coniectura, q̄ inter alias fortiorē
reputat Socy.in d.l.hæredes mei.§.cū ita in fi.4. col.
in ſeq.dicens,ꝙ qn̄ ſubſtō fideicōmiſſ.eſt unita iu
ri accreſcendi,ſicut ius accreſcendi trāſmitti pōt,
ita fideicommiſſaria condōnalis, arg.d.l.qui patri,
quod hoc ex præmiſſis,falſum vr̃, qn̄ extaret aliquis
ex filiis inſtitutis,qui ſubſtitutus eſſet, qm̄ hic tanq̄
expreſsè uocatus,magiſq; dilectus eſſet nepotib.te

ſtatoris ſimpliciter poſitis in condōne p̄ferendus,
quia ſicut teſtator ipſum in inſtitutione p̄dilexit,
ita cenſet̃ ēt in ſubſtōne p̄dilexiſſe Bar.in l.fin.ibiq;
6 Alex.ff.ad Treb.¶ Nec obſtat d.l.qui patri,† q a ſ'm
Pau.Caſtr.in l.unica §.ſinautē aliquid ſub condōne
C.de cad.toll.in terminis d.l.qui patri non fit tranſ
miſſio de ſubſtōne, q̄ pendente condōne non pōt
tranſmitti,ſed ſolum de iure accreſcēdi,qđ de iure
tranſmitti pōt l.qui ex duob.ff.de acq.hære.quodq;
in d.l.qui patri ſolum ius accreſcendi fuerit tranſ-
miſſum,& non ſubſtō,uolunt ibi glo.Bar.& Ang.ꝑ
illum tex.Vel ſecundo & melius rn̄deri pōt, ꝙ iō in
d.l.qui patri ſubſtō conditionalis unita iuri accre-
ſcendi efficit̃ tranſmiſſibilis qm̄ ius accreſcendi cō
ditionale tranſmittit̃ qn̄ ſubſtō conditionalis eſſet
neceſſaria,ſicut eſt ius accreſcendi; quod in hęredi
tate eſt neceſſariū,arg.l.ius nr̃m.ff.de reg.iu. d.l.qui
7 ex duabus,& l.ſicut C.de repudianda hære.† ſubſtō
aūt dr̃ neceſſaria,qn̄ eſt talis, per quā ſubſtitutus co
gitur ex illa capere, & adire, ut qn̄ inſtitutus filius
fuit ēt pupillariter ſubſtitutus,ut in d.l.q patri, Bar.
in l.re coniuncti col.11.uerſi.5.&in 12.col.uerſi.5.ff.
de leg.3.nam tunc ſubſtō hæc,quæ eſt neceſſaria, ſi
reperitur coniuncta cum iure accreſcendi,ꝙ eſt ſi-
militer neceſſarium,efficitur tranſmiſſibilis, ſicut
eſt ius accreſcendi,& hic eſt propriè caſus d. l. qui
patri, ſecundum ꝙ ſignanter declarat Bald.in d.
l.unica §.ſinautem aliquid ſub condōne C. de cad.
8 toll.circa fi.& † ideò diſpō d.l. qui patri locum non
haberet in uulgari ſubſtōne,q̄ pōt repudiari, ut ibi
ꝑ Bal.eademq; rōne idem eſt in ſubſtitutione fidei
commiſſaria,qn̄ is,qui fuit inſtitutus,fuiſſet ēt unà
cū aliis ſub conditione ſubſtitutus, nam eueniente
condōne poſſet repudiare,&denegare uelle ex ſub
ſtitutione acceptare,arg.eorum,quę uoluit Iaſ.poſt
alios in illo articulo, utrū inter fideicōmiſſarios
locus ſit iuri accreſcendi,in d.l.re coniuncti,l.poſtu
9 lante,& l.ſi poſtulante ff.ad Treb.¶ Tertio † ſi in ca-
ſu nr̃o nepotes ex fratrib. p̄mortuis ad fideicōmiſ-
ſum unà cum D.Thomeo patruo ſubſtituto poſſēt
admitti,ſequeret̃,ꝙ plura ſimul ad eundē effectum
in eadem pſona concurrerēt ſpecialialia ɔ tex.cum
gl.in l.j.C.de dot.promiſſ.nam primum ſpāle eſſet,
ꝙ filij poſiti in cōditione cenſerent̃ uocati, ſimulq;
inuitati cū ipſis expreſsè honoratis ɔ gl.notabilem,
crebroq; receptam in d.l.Luc.la grande.ff.de hære.
inſt.qm̄ in cōditione poſiti non dicūtur uocati, nec
in diſpōne poſiti l.ſi quis ſub cōditione ff.ſi qs omi.
cau.teſta.Secundum ſpeciale eſſet, ꝙ fideicommiſ
ſum condōnale,pendente condōne, tranſmitteret̃
ad hæredes,ſeu filios nullo mō uocatos ɔ text. in d.
§.ſinautem aliquid ſub conditione,ibiq; Bal.&alij,
& ɔ glo.magiſtralē cōiter approbatā in d.l.unica C.
de his,qui ante aper. tab. Tertium ſpeciale eſſet ꝙ
magis dilectus a teſtatore,ut eſt is, qui ſit expreſsè
vocatus,& q ſit illi proximior,deberet ſecū admit-
tere longè minus dilectos,nulloq; mō uocatus, ac
ēt remotiores ɔ l.cū ita §.in fideicommiſſo, & l.pe.
§.fratre ff.de leg.2.& ɔ ea,quæ uoluit Alex.in conſ.
130.col.2.li.2.l.publius ff.de cond.& demon & Soc.
in conſi.307.li.3.¶ Quarto conſidero rōnem diuer
10 ſitatis,† quare fideicommiſſum conditionale, pen-
dente condōne,ad hæredes non tranſmittit̃,obliga
tio aūt conditionalis ex ɔctu,pendēte condōne,ad
hæredes trāſmittit̃.nam rō eſt,quia obligatio facta
per contrahentes ſemper in dubio cenſet̃ facta ēt ꝓ
hæredib.l.pactū ff.de ꝓba.at fideicōmiſſum,ſeu le-
gatum conditionale non dr̃ factum pro hęredib.&
iō non tranſmittit̃,ut eſt tex.hæc oīa probās cū gl.
in l.is,cui ff.de act.& obli.& in §.ex condōnali Inſti.

de

11 de uerb.oblig. Vnde † ſi cõtingeret fideicõmiſſum
conditionale fieri pro ſubſtituto,& ſuis hæredibus,
tunc fideicommiſſum,pendente cõditione,ad hæ
redes fideicommiſſarij trãſmitteretur,arg.l.ſed cui
fundus ff.de cond.& demon.per quem tex. hoc di-
xit Bal.in d.l.unica.D.de his,qui ant.aper.tab.& in l.
unica C.ut actio ab hære.& ꝯ hæred.& in conſi.ſup.
12 allegato:† & ex hoc D.meus Socy.in d.§.cũ ita col.
4.inferebat poſſe colligi optimam coniecturã men
tis teſtatoris volentis locum eſſe tranſmiſſioni qñ
apparet ipſum uoluiſſe non ſolum fideicommiſſa-
rio,ſed ẽt hæredi ſuo prouidere:facit id, qđ voluit
ipſe Socy.in conſi.6.col.4.lib.3.uerſi.reſtat:ſed in ca
ſu,de quo agitur,ſaltem attentis diſpoſitis in teſtõ,
nullo mõ apparet, ꝙ teſtator fideicõmittendo vo-
luerit hæredib.filiorum ſubſtitutorum prouidere,
igitur,dicendum eſt, fideicommiſſum conditiona
le ex coniecturata mente ipſius non eſſe tranſmiſſi
bile,pendente conditione,ad filios, & hæredes ſub
13 ſtitutorum p̃mortuorum.¶ Quinto † ſubſtantiale,
& fundm̃ tranſmiſſionis eſt,ꝙ ius, quod tranſmitti
deſideratur,fuerit delatum,nã quod nullo mõ de-
latum eſt,non põt dici tranſmiſſibile, Bal. in l.quidã
eulogio col.5.uerſi.eſt aũt.C. de iure delib. Bal.in l.
cum antiquiorib.col.ult.C. eod. tit.Ancha.in conſi.
355.in fi.&per totum,Bar.in l.ventre.ff.de acq.hære.
14 Sed † fideicommiſſum conditionale,pẽdente con
ditione nullo mõ ẽt ſpe eſt delatum d.l.is,cui,& ibi
glo.& glo.in d.§.ex cõditionali in uerſi.contigerit,
15 † qđ ſecus eſt in obligatione ex ꝯctu conditionali,
quia pendente conditione dr̃ quædam ſpes ſola à
iure approbata hæredi delata, & ideo illa tranſmit
tit̃,pendente conditione d.§. ex conditionali cum
glo.& ex hac rõne Ancha.in d.conſ.355.col.fi.uerſ.
ulterius concludit tranſmiſſionem fieri de hæredi-
tate conditionali,ex quo in caſu illo hæreditas ali-
quo mõ delata dicebatur, alioquin tranſmitti non
potuiſſet, ſed legatum,ſeu fideicommiſſum condi
tionale,pendente conditione, nullo mõ dr̃ delatũ
d.l.is cui cum glo.& not.in d.§.ex conditionali per
glo.in verſi.contigerit, ergo pendente conditione
tranſmitti non potuit ad filios præmortuorũ. Sex-
16 to † conſiderando ſubſtitutionẽ factã à Stephano
de filijs ſuis inſtitutis,inuicemq; ſubſtitutis,ſi dece-
derẽt ſine filijs,vr̃ concludendũ, ꝙ dicti filij poſiti
in conditione non debeãt aliquo mõ ſimul admit-
ti cum Thomeo patruo ad portionem D.Franciſci
qui ſine filijs deceſſit,ex iure ad eos tranſmiſſo, ſed
ſolus ipſe Thomeus admittendus ſit,& hoc ex con
iecturata mente teſtatoris,q̃ ſatis colligit̃ ex alijs in
teſtõ diſpoſitis,prout eſt neceſſe,iux.l.quidam cum
filium.ff.de hæred.inſti.& declarat Socyn.ex mente
Bal.in d.l.hæredes mei.§.cum ita col.4.& in conſ.6.
col.4.lib.3.Nã dictus Stephanus duplex fecit fidei-
commiſſum,vnũ explicitũ, & expreſſum,qñ filios
17 ſuos inuicẽ ſubſtituti,ſi ſine filijs decederẽt,† aliud
implicitum,& tacitũ comprehenſum ſub prohibi-
tione alienationis de nõ alienãdo bona hęreditatis
extra p̃ſonas filiorum ſuorum, & extra familiã ſuã
ex eo,quia uoluit oĩa,& ſingula eius bona p̃mane-
re in eius familia cũ annullatione alienationis, per
quam prohibitionem ex cã illa factam,quia voluit
eius bona in eius familia p̃manere, dr̃ eſſe inductũ
ſimplex fideicommiſſum tacitum,ẽt ꝙ non eſſe ſe-
quuta alienatio inter illos de familia ordine ſucceſ
ſiuo,ſemper noĩatos p̃ferendo,ut in d.l. cũ ita §.in
fideicommiſſo,in l.peto §.fratre ff.de leg.2.& l.fi.C.
de uerb.ſignif.& uolunt hoc Bar.Alex.& clarius D.
meus Socy.in l.qui Romæ §.cohæredes ff. de uerb.
obli.& idem Soci.in l.ſi cognatis col.10.cum ſeq.ff.
de reb.dub.¶ Et licet poſſet dubitari, an uirtute fi-
deicõmiſſi primi nepotes ex fratrib. p̃mortuis poſ-
ſint unà cũ patruo admitti ex iure tranſmiſſo,& prę
ſertim ſi aliqua indicia, & coniecturę adeſſent, tñ
hoc dubiũ ſatis declarari põt ex alio,et ſecundo fi-
deicommiſſo,de quo ſ.ꝙ non poſſint,nec debeant
18 unà cũ Thomeo patruo admitti qm̃ † unũ fideicõ-
miſſum declaratur p̱ aliud,& magis, q̃ p̱ aliã diuer
ſam diſpõnem,quia in habẽtib. ſymbolum facilior
eſt tranſitus l.in rem §.item quæcunq; ff.de rei uẽd.
glo.in c.quod in dubijs extra de conſecra. eccl.uel
19 alt.per illum tex.Item † una pars teſtamenti aliã de
clarat,ut in l.ſi ſeruus plurium in fi.cum ibi alleg.ff.
20 de leg.1.Sed † in caſu ſecundi fideicommiſſi com-
prehenſi ſub prohibitione alienationis, in quo
teſtator oẽs p̃dilexit,pro conſeruatione domus,&
familiæ ſuæ, ſi nepotes ex fratre cũ patruo concur-
rerent,certè patruus nepotib.p̃ferretur, qñ patruus
fuiſſet noĩe proprio noĩatus, prout in caſu nr̃o, &
ſic tanquam magis dilectus d.l.cũ ita §.in fideicom
miſſo,ac ẽt quia ad tale fideicõmiſſum proximio-
res in gradu cæteris p̃ferunt̃ d.§. in fideicommiſſo,
& iõ tunc ſolus patruus tanquã in gradu p̱ximior
admittitur,excluſis nepotib.ex fratre,quicquid di-
xerit gl.in d.§.in fideicommiſſo in uer.proximo,vt
uolunt Bal.& Raph.Cum.ibi, & Alex.in conſi.204.
col.2.li.2.& eſt de mente eiuſdẽ in d. l.hæredes mei
§.fi.per illũ tex.ff.ad Trebe.ergo idẽ dicendũ eſt ẽt
ex coniecturata mente Stephani teſtatoris,ꝙ in ca
ſu primi fideicommiſſi Thomeus patruus nepotib.
ex filijs teſtatoris p̃mortuis ſit p̃ferendus,tum quia
ipſe fuit unà cum alijs fratrib.inſtitutus, & ſubſtitu
tus noĩe proprio,tũ quia is quoad teſtatorem eſt in
gradu p̱ximior,quã ſint illius nepotes: & iõ in hoc
concurſu horũ fideicommiſſorũ ad eũdem finem
tendentiũ,vz,vt deſcendentes,& hi,qui ſunt de fa-
milia teſtatoris,admittantur,oĩno dicendũ eſt,pa-
truum p̃ferri nepotib.ex fratre, ne ꝯrius conflictus
ſequatur,& ne repugnantia reſultet inter hæc duo
fideicommiſſa ab eodem teſtatore facta in eodem
teſtõ de eiſdem perſonis in effectu ꝯ l.non ad eã ff.
de cond.& demon.Et quia hæc eſt proximior,atq;
potentior coniectura quoad interpretationẽ fidei-
com.q̃ ſint q̃libet aliæ,q̃ aliò tendunt,& à longè ue
niũt,idcirco hæc eſt attendenda,cæteriſq; aliis p̃fe
21 renda,† cum ſemper cã,& interpretatio proximior
atq; potentior ſit attendenda,& non remotior, mi-
nuſq; potẽs l.Fulcinius §.quid ergo ff. ex quib.cau.
in poſſ.eatur l.fi.C.de natur.lib. ueluti dr̃ de plurib.
p̃ſumptionib.ad not.in c.tuam cũ gl.de ſponſa.Bar.
in l.diuus col.2.in 2.nota.ff.de reſtit.in integ. ¶ Ergo
aliæ coniecturæ,& indicia,ex quib.in caſu propoſi
to poſſit colligi mens teſtatoris uolentis fideicom
miſſum conditionale ad filios, & hæredes pẽdente
conditione tranſmitti,ſint debiliores,atq; debilio-
ra,magiſq; remota,ſtatim oſtendã, conſiderando il
las coniecturas,quæ in hac materia,& in caſu pro-
ſito colligunt̃,quarũ quã plures recollegit D.meus
Socy.in d.§.cum ita col.4.& in d.conſ.6.lib.3.col.4.
uerſ.reſtat,quas ego aliàs cõſulendo in caſu ab hoc
22 diuerſo ſequutus fui:† Prima.n.coniectura, quã D.
meus ĩ locis allegatis refert,eſt,qñ teſtõr ſubſtituit
aliquẽ,ſeu aliquos,et illorũ hęredes, nã cũ hęredes
dici non poſſint,niſi poſt mortem l. qui ſuperſtites
cũ alijs ff.de acq.hære.ſequit̃, ꝙ tranſmiſſioni locũ
eſſe uoluit,ita dixit Socy.in d.§.cũ ita col.4.et in d.
conſ.6.col.4.poſt Baldum per tex.in l. ſi cui fundus
ff.de cond.et demon.Old.in conſi.131.ſed in utroq;
teſtõ decedentes ſubſtituti fuerunt,ergo hæredes il
lorũ dicentur ſubſtituti,ſicut qñ è ꝯ aliqui hæredes
ſimpli-

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN

...pſr poſt mortē,uel ſi deceſſerint,grauati fuerunt ...ditatem reſtituere,cenſent hæredes illorū gra ...ut uolūt doct.magis cōiter in l.qui duos, ibiq; ...ff.de uul.& pup. & propterea dicendū vr̄ in ca- ...de quo agitur,ꝙ fideicommiſſum conditionale ...mitti potuerit,& ad filios,hæredesq; illorū in- ...torum,qui pendente condōne p̄mortui fuerūt ...miſſum dicatur. ¶ Sed pro reſponſione dicen ...eſt,†ꝙ in caſu horum duorum teſtamentorū, ...nos agimus non fuerunt inuicem ꝑ fideicō ...m ſubſtituti filij,&hęredes inſtituti,illorumq; ...des,ſed ſolū illi,qui fuerat in primo gradu hæ- ...inſtituti,vt apparet in ipſis teſtamentis ibi, & ...; hæredes inſtitutos inuicem ſubſtituit,&ſic ...de ſubſtitutis,eorumq; hæredib.mentio facta ...ergo hæc prima coniectura ceſſat:† & illa uer- ...cos,& quemlibet eorū decedentes,&decedē ...ine filiis &c.non important,ꝙ dicant ipſi inſti ...m decedūt,uel poſtq̈ deceſſerint,ſubſtituti, ...nificant,ꝙ inuicem dicant ſubſtituti , ſi ipſi, ...uis eorum ſine filijs deceſſerint,uel deceſſe ...c eſt uerus ſenſus,alioquin ſequeret, ꝙ non ...tn̄ eorum hæredes dicerentur ſubſtituti,ꝙ ...ſurdū dictū,cū hæredes inſtituti fuerint ma ...lecti,q̄ alij,& propterea ipſi debent ꝑ fideicō ...ariā ſubſtōnem dici ſubſtituti,atq; vocati, arg. ...um,q̄ uoluit Bar.& ſequitur Alex.& alij in l.fin. ...d Treb.cum alijs iā ſæpe allegatis:Præterea ēt qn̄ ...pſr facta fuit ſubſtitutio fideicommiſſaria poſt ...rtem hæredis inſtituti,ipſe inſtitutus cenſet gra ...,& non hæredes ſui,ut uoluit Bar.in l.cohære ...um filiæ ff.de uul.&pup.quē multi ſequuti fue ...quia ꝯria opinio eſt magis recepta, ut aſſerit ...in d.§.cum filiæ,iō ſto cū prima reſponſione. ...respondeo,ꝙ in terminis eorū,q̄ dicūt doc. ...§.cū filiæ,& in d.l.qui duos, non eſt arguēdum ...uato ſimpliciter poſt mortem ad caſum nr̄m ...decedentes fuiſſent honorati,&ſubſtituti,qm̄ li ...mo caſu in dubio non ipſi , ſed hæredes ſui ...rentur grauati,tn̄ in ſecundo caſu verū nō vr̄, ...itutus,& honoratus non dicatur ſubſtitutus, ...res ſuus,hoc.n.iure cautū non reperit , nec à ...rib. dictū,ergo nec nos dicere debemus arg. ...uū §.non dixit p̄tor ff.de acq.hære.gl. in c. ad ...ntiā extra de decimis : imò vr̄ concludendū, ...hoc caſu,qn̄ hæredes decedentes inuicem fue ...ſub conditione ſubſtituti,hmōi fideicommiſ ...pendente condōne,non dicatur ad filios,&hę ...s tranſmiſsibile,ſicut qn̄ teſtator poſt hęredum ...tionē inuicem ſubſtituiſſet ſuperuiuentē, & ...iuentes ſub conditione : ꝙ procedit ſine du- ...in caſu,in quo ſubſtō eſſet iuncta cū iure ac- ...ndi,prout ēt in caſu,de quo diſputamus,con ...uit,quia tunc ſubſtō non recipit naturā iu- ...eſcendi,neq; hoc in caſu locum habet d.l.q ...ff.de acq. hæred. ut ſignanter uoluit expreſsè ...l.quidā eulogio C.de iur.delib.col.ult.ubi la- ...latat textū in d.l.qui patri. ¶ Secunda conie- ...† qua ex mente teſtatoris,fideicōmiſſum con ...nale dr̄ ad filios,& hæredes p̄mortuorum trāſ ...,eſt,qn̄ teſtator filios inſtituit, & ſi decederēt ...ijs,uel ſine liberis,ſubſtituit per fideicōmiſsū ...nā extraneam,nam tunc ſi aliquis ex filij inſti- ...s pendente conditione,cū filijs p̄moreretur,de ...alius ſine filiis decederet, & ſic fideicommiſſi ...ueniſſet, certè ad portionem huius ſine filijs ...ti non admitteret ſubſtitutus extraneus , ſed ...p̄mortui iure trāſmiſſionis,& hoc ex p̄ſumpta ...te teſtatoris,ne contingeret extraneam perſo ...m ſubſtitutā eſſe liberis ſuis , ſeu propriæ ſucceſ-

ſioni p̄ferendā.arg.l.cū auus.ff.de cond.& demon.l. cū acutiſſimi.C.de fideicom.l.gn̄aliter in prin. & in §.cum aūt C.de inſt.& ſubſt.ſub cond. fac. & Socy. in d.§.cū ita,& in d.conſ.6. ¶ Sed tu dicas hāc cōie cturā in caſu occurrēti ceſſare , qm̄ licet Thomeus ſolus ad portionē D.Franciſci admitteretur, tn̄ extranea perſona non diceretur p̄ferri,ſed unus de filijs teſtatoris,qui magis dilectus,& ꝓximior eſt , & ꝑ quē agnatio,& familia utriuſq; teſtatoris ęquè cōſeruat,cum ipſe Thomeus habeat filios, & ſit de agnatione,& familia vtriuſq; teſtatoris : quare tranſmiſſioni fideicōmiſſi condōnalis locus eſſe nō debuit. ¶ Alia ɔiectura, ꝑ q̈ ex mente teſtatoris fideicōmiſſum ɔdōnale tranſmittit,eſt,qn̄ teſtator habebat plures fratres,puta Titiū,& Sēproniū , & ex Sēpronio Caiū nepotē,& ipſe fratres inſtituit,& ſi Titius ſine filijs moreret, ſubſtituit Sēproniū , & poſt Semproniū Caiū eius filiū, & hr̄dē , qui Sēpronius Titio p̄deceſſit,relicto Caio,& alij plurib.filijs,quos poſtea ſuſceperat,deinde Titius ſine liberis moriat dubiū eſt,an ad partē Titij ſolus Caius filius, & hæres Sēpronij ſit admittendus , an verò cū illo ēt alij ſui fratres,& cohæredes admitti debeāt;& videbat Caiū ſubſtitutū ſolū,q̄a p̄dilectus videretur,eſſe admittendū,tn̄ Soc.in locis allegatis cōcludit,ēt alios fratres cū Caio admitti debere,Caiū vcȝ ex ſubſtōne,alios uerò fratres uirtute tranſmiſſionis, cū oēs ſimul patris ſui Sēpronij hr̄des fuerint,ſicut ipſe Caius,qui tp̄e factæ ſubſtōnis ſolus erat: Nā ſi teſtator fuiſſet interrogatus,an ſi eueniſſet , Sēproniū ultra Caiū habere alios filios , & hr̄des , uellet oēs ſimul admitti,utiq; ita uelle rn̄diſſet, argō tex. cū ibi not. ꝑ gl.in l.tale pactū in fi.ff.de pactis.¶ Sed neq; ex hac coniectura poſſumus ad caſum nr̄m arguere , quia Thomeus fuit ſimpliciter ſubſtitutus,ut filius teſtatoris,& nō ut hæres,item ipſe fuit p̄dilectus filijs D. Laurentij,& D.Bartholamæi,& ꝑ Thomeū,qui plures filios,hēt,pōt agnatio , & familia teſtatoris conſeruari, ne bona ad extraneos deueniant ; idē Thomeus fuit uocatus,& honoratus non ſolū in inſtitutione,ſed ēt expreſsè in ſubſtōne: At filij D.Laurentij,& D.Bartholomæi nec uocati nec honorati, ſed ſolū poſiti in cōdōne fuerunt,ergo ſolus Thomeus eſt p̄ferendus argu.not.per Bar.in d.l.fi.ff. ad Trebel. ¶ Aliā coniecturā Socinus conſiderat, q̄ caſui nr̄o non cōuenit,qm̄ D. Sebaſtianus , & frater Thomas teſtatores , qn̄ ſubſtōnem condōnalem inter filios, ſuosq; hæredes inſtitutos fecerunt,nō ſubſtituerūt illos in caſu volūtatis,vcȝ ſi aliquis eorū nollet,ſed ſimpliciter ſub alia cōdōne,ſi ſine filijs deceſſerint: Quo in caſu ceſſat rō illa,ꝙ caſus uoluntatis ad caſum impotentiæ extendatur , q̈ Soc.ibi conſiderat. ¶ Alia,& urgens coniectura conſideratur à Soc. in d.§.cū ita,& in d.conſ. qn̄ filij hæredū inſtitutorum fuerūt in condōne poſiti,& ipſa ſubſtō fuit iuri accreſcendi connexa , ꝓut in p̄ſenti caſu contigit : nā tunc fideicōmiſſum condōnale potuit ad filios illorum,qui condōne pendente p̄mortui fuerunt,trāſmitti,tū quia filijs poſitis in condōne cenſetur quodammodo ex mente teſtatoris ius ſucceſsionis reſeruatū ad excluſionē extranei vltimo ſubſtituti d.l. Lucius la grāde in fi.ff.de hr̄dib.inſtitu.tū q̄a ſubſtō, q̄ fuit iuri accreſcendi unita,facta fuit tranſmiſsibilis,ꝓut eſt ius accreſcendi iuxta l.qui ex duab.cum l.qui patri ff.de acq.hæred. ¶ Sed neq; hæc cōiectura pōt in caſu nr̄o ſeruire nepotibus ꝯ Thomeū patruū agentib.ex plurib.q̄ ſupra in ſecundo fundō ꝓ Thomeo facto plenè deduxi, multipliciter rn̄dendo textui in d.l.qui patri, & ex ijs ēt, q̄ inquit Bal.in d.l.quidā eulogio col.ult.& vltra iam dicta addo,ꝙ

† filij

26 † filij poſiti in ꝯdõne non cenſent ꝑdilecti, deſcen-
dentib.& agnatis teſtatoris expreſsè vocatis,& ſub-
ſtitutis,neq; hoc dicit d.l. Lucius in fi.ſed ibi ꝓbat,
ꝙ teſtator ius ſucceſſionis filijs in ꝯdõne poſitis cẽ-
ſet reſeruaſſe,vcꝫ ius ſuccedendi ab inteſtato in ca
ſu,quo ſubſtituti non admitterent, non aũt ius ſuc-
cedendi ex teſtõ,& ex ſubſtõne facta,ut declarat ibi
27 gl.cõiter recepta. Rurſus † filij poſiti in ꝯdõne non
poſſunt dici uocati,ſeu inuitati, ut ſupra, nec ipſis
reſpectu patris dr ius ſuccedendi ab inteſtato reſer-
uatum cum illud per legem dicatur ipſis reſerua-
tum iurib. uulgarib.ſed teſtator illos dr ꝑtuliſſe ad
effectum,ut ſi ꝯtingeret fratrẽ inſtitutum nolle adi-
re,eius filij ab inteſtato ſuccedere poſſint,& non ex
ſubſtõne illa uulgari,ex quo nõ fuerunt ſubſtituti,
ſed qa ꝓximiores: Itẽ in quantũ Soci.in locis alleg.
dixit fideicõmiſſariã ſubſtõnẽ poſſe ad filios,& hæ-
redes tranſmitti,qa fuit iuri accreſcendi cõnexa ꝑ
tex.in d.l.qui patri,hoc vr falſum, ueluti plenius ſu-
pra fuit oſtẽſum in ſecundo fundõ, & ꝯ̃rium uoluit
in indiuiduo Alex.in plurib.conſilijs,ut in conſ.62.
col.1.nu.2.& col.3.nu.14.li.6.& in conſi.16.& 206.&
250.co.li.Ex his oĩbus itaq; ꝯſtat, ꝙ ex ꝯiecturis poſi
tis ꝑ Soc.in locis alleg.non põt uoluntas teſtatoris
ꝑ̃ſumi,ꝙ in caſu,de quo agit,fideicõmiſſum ꝯdõna
le,pendente ꝯdõne,fuerit ad filios ꝑ̃mortuorũ trãſ-
miſſum.¶ Non aduerſatur ẽt q̃dam alia cõiectura,
28 † ꝙ ex quo frater Thomas filijs ſuis inſtitutis ſubſti-
tuit,ſi deceſſerint ſine filijs maſculis legitimis, & na
turalib.cenſet illos filios poſitos in ꝯdõne uocaſſe
fauore maſculinitatis,ꝑ q̃ agnatio conſeruatur, &
ꝯñr ex tali coniectura põt ſumi coniectura uolunta
tis teſtatoris,ꝙ voluerit fideicommiſſum ꝯdõnale
tranſmitti,ut uoluit Guid.Pap.in qõnib. ſuis q. 299.
Deci.in conſi.15.& Alex.in conſi.120.nu.4.& conſil.
28.nu.8.Nã pro rñſione dicẽdum eſt primo, ꝙ licet
poſſet dici,ex hmõi qualitate maſculinitatis nullã
poſſe ſufficientem ſumi ꝯiecturã, cum uerũ nõ ſit,
ꝙ hęc qualitas maſculinitatis faciat filios poſitos in
ꝯdõne dici uocatos,vt hr latè per D.meum Soci.in
d.l.cũ auus col.antepe.ff.de ꝯdi.& dem.& colligitur
ex uerbis Gui.Pap.in d.q.299.dicẽtis,ꝙ& ſi ipſe fue-
rit huius ſñĩæ,tñ contrarium fuit determinatum,ut
ꝑ eum in q.600.& melius in q.184.in fi.tñ poſito,hoc
verũ eſſe,dico illud procedere,qñ ageret de exclu-
dendo fœminas à ſucceſſione,cum ꝑ maſculos, &
non ꝑ fœminas agnatio conſeruet l.pronunciatio
in fi.cũ l.ſeq.& ſeq.& cum ibi no.ff.de uerb.ſignif.ut
in d.q.184.& hr per Alex.in ꝯſi.5.col.2.uerſi. nec ad
hoc in fi.uer.li.3.Idem qñ ageretur de excludendo
extraneos uocatos,& ſubſtitutos, qm̃ filij maſculi
poſiti in ꝯdõne cenſentur uocati ad excluſionẽ ex-
traneorũ ex ꝑ̃ſumpta mente teſtatoris,q̃ cenſet eſſe
talis,vt nunq̃ uoluerit extraneã ſucceſſionem pro-
prijs filijs ꝑ̃ferre iuxta d.l.cum acutiſſimi cũ alijs ſi-
milib. Quæ rões ceſſant in caſu noſtro, cum Tho-
meus ſubſtitutus ſit de liberis maſculis teſtatoris,&
de expreſsè uocatis,& per ipſum,eiuſq; filios ad ex-
cluſionem extraneorum agnatio,& familia teſtato
ris ꝯſeruari poſſit. Non refragat ẽt alia ꝯiectura ex
oppoſito conſiderata,ꝙ ex quo ambo teſtatores ꝑ̃-
tulerũt maſculos ipſis fœminis,vr,ꝙ uoluerit filios
poſitos in ꝯdõne dici uocatos,maximè ex teſtõ fra
tris Thomæ,qui in condõne de filijs maſculis men
tionẽ fecit,& ſic illos poſſe ſimul cum alijs ſubſtitu
tis ex iure tranſmiſſionis admitti,ꝑ ea,q̃ hñr ꝑ Gui.
Pap.in q.219.¶ Nec ſimiliter aduerſatur cõiectura,
q̃ ex ſtatuto ꝑ̃ferente maſculos ipſis fœminis colli-
gi põt,ꝙ ut teſtator uideatur ſe illi conformare,ex
tacita ipſius mente filij in ꝯdõne poſiti cenſeant uo-
cati,ad tradita per eundem Guid. Papien.in q.184.
29 † His.n.ꝯiecturis facile põt rñderi, ꝙ licet aliqui te
nuerint,his caſibus maſculos in ꝯdõne poſitos cen-
ſeri vocatos,tñ opinio ꝯ̃ria magis recepta vr per ea,
q̃ uoluit gl.in d.l. Lucius.ff.de hære.inſti.& ꝑ Alex.
& alios,quos alleg.in l.centurio.ff.de uul.& pup.cũ
infinitis cõſilijs,q̃ poſſent ad hoc allegari. Secundo
rñdetur, ſtatutum loqui in ſucceſſione ab inteſtato
nos uerò in ſucceſſione ex teſtõ, ergo &c.ut inquit
Alex.in conſ.62.ferè ꝑ totum uol.7. Tertio rñderi
põt,ꝙ hæ duæ ꝯiecturæ ſumi poſſunt,ut ſupra,ad ex-
cludendum fœminas à ſubſtõne ꝑꝑ maſculos poſi-
tos in ꝯdõne,uel ad excludendum extraneos,ad tra
dita ꝑ Alex.in d.conſ.62.cum alijs alleg.non aũt ad
effectum excludẽdi filios inſtitutos, & ſubſtitutos,
ut iã dictum fuit. Præterea ad fauorẽ d.D.Thomei
30 ꝯſiderandum eſt,ꝙ † aut ſubſtitutio fideicõmiſſaria
inter cæteros facta fuit D.Franciſco ſub ꝯdõne, ſi ſi
ne filijs decederet ante,q̃ clericus,ſeu canonicus,&
ſacerdos factus eſſet,& tunc ꝑ aſſumptionẽ ordinis
clericalis ex poſt facto, ex quo ipſe D.Frãciſcus in
dicto clericatu,& canonicatu uſq; ad ſuã uitã perſe
uerauit,fideicõmiſſum ꝑ̃fatum unà cum ſua ꝯdõne
fuit effectum caducum,inualidum,& ꝓ nõ ſcripto,
ut in §.ſed & hoc pñti in auth.de ſanctiſ epiſ.c.in
ꝑ̃ſentia,ibiq; oẽs extra de probat.& licitum fuit de
bonis fideicõmiſſo ſubiectis liberè diſponere,atque
teſtatori,ut in d.c.in ꝑ̃ſentia,& in d.§.ſed & hoc cũ
ibi no.quo fit,ut hæredes inſtituti in teſtõ D.Franci
ſci iuxta illius diſpõnem debeãt admitti ad eius bo
na,& uti hæredes in illis,atq; in oĩbus alijs bonis,q̃
tꝑe mortis D.Franciſcus habuit, ſuccedere debẽt.
31 † Aut uerò poſtq̃ D.Franciſcus ad ſacros ordines,
& ad canonicatũ aſſumptus fuit, hæres fuit inſti-
tus,& ꝑ fideicõmiſſum grauatus ſub ꝯdõne,ſi deceſ
ſerit ſine filijs maſculis,uel ex ſuo corpore, ꝑ q̃ uer-
ba conditio non põt de eccleſia intelligi,quia & ſi
eccleſia de filijs,& liberis dici poſſit, non tñ de ma-
ſculis,nec de ſuo corpore:& ideò cum D.Frãciſcus
dicat grauatus ꝑ fideicom.ſub turpi ꝯdõne,fideicõ
miſſum cum ſua ꝯdõne dr eſſe nullum,ut no.uoluit
Bar.in l.hæredib.in fi.ff.ad Treb.& ſequit Abb.in d.
c.in ꝑ̃ſentia col.5.& eſt opinio ferè ab oĩbus cõiter
recepta: Ergo D.Franciſ.tanq̃ non grauatus potuit
de illis bonis,& oĩbus alijs aliunde q̃ſitis diſponere,
& teſtari ut iã ꝓximè dixi,excluſis dictis nepotib.q̃
ꝯ̃ eum litẽ mouerunt. Rurſus aĩaduertendum eſt,
ꝙ ex quo D.Franciſcus tꝑe mortis ſuæ habuit filiũ
32 rectè legitimautm,† ꝓut ẽt clericis filios legitima-
tos habere ꝑmittitur ad no.in c.innotuit de elec.&
in c.per uenerabilem extra qui fil.ſint legi.ſequit,ꝙ
33 † conditio illa,ſi deceſſerit ſine filiis,appoſita in ſub
ſtitutione fideicommiſſaria defeciſſe dr, q̃uis ꝯdõ
concepta ſit per hæc uerba, & ſi deceſſerit ſine filijs
maſculis legitimis,& naturalib. qm̃ per legitimatio
nẽ uerè ille filius dr maſculus legitimus, & natura-
lis,& talis,qui facit illã conditionẽ deficere, ut ...
declarat Alex.in conſi.2.li.1.Bar.in l.ſi quis proca-
ptore.ff.de uſucap.cum alijs: Nã ea conditio,ſi de-
ceſſerit ſine filijs maſculis, dẽt intelligi de ijs,quos
quis habere põt d. l.hæredib.in fi.ibiq; Bart. Ergo ...
ꝯſtituto in ordine ſacro intelligetur de eccleſia, ...
ſimpliciter conditio fuit facta per hæc uerba, ſi de-
ceſſerit ſine liberis,uel ſine filijs,cum eccleſia cẽſea
tur eſſe de liberis,& de filiis,dicto cap.in præſentia.
At ſi conditio eſſet facta per hæc uerba,ſi deceſſerit
ſic filijs maſculis,uel ſine liberis ex ſuo corpore na-
tis,tunc in eccleſia non uerificaretur,cum illa qua-
litas ſine filijs maſculis, & ex ſuo corpore eccleſiæ
non cõueniat,ut iam dixi,& ideò debet intelligi
illa

filijs,quos clericus,& in ordine ſacro ↄſtitutus
ere pōt,arg.d.l.hæredib.in fi.ſed is pōt habere fi
legitimatos,ut dixi,ergo ↄdō debet de illis in-
& ppea D.Franciſcus habendo filiū rectè le
natum fecit deficere ↄdōnem illā, ſi deceſſerit
filijs,& illam,ſi deceſſerit ſine filijs maſculis ap-
is in dictis duob.teſtamētis p ea, q̄ latè uoluit
in d.conſi.2.lib.1.per totum . Et ex his ſequif,
fecta ↄdōne defecit ēt,& extinctum fuit fidei-
miſſum factum ipſi D.Frāciſco, qui poſtea po
de bonis ſuis,& de ſubiectis illi fideicōmiſſo li
diſponere,ut dictū eſt.Nec obſtat,ꝙ hic filius
ranciſci legitimatus non fuerit D. Franciſci ſui
s hæres vl̄is,ſed alij,vc3 D.Thomeus,& quidā
res hęredes fuerint,ergo non potuit facere de
ↄdōnem illam,ſi deceſſerit ſine filijs &c.appo
in teſtamentis D.Stephani, & D. fratris Tho-
per tex.in l.1.C.de cond.inſer. Nam reſpondef,
liberi eā condōnē,ſi ſine filijs,deficere faciūt,
ſint,qui apti,atq; idonei ſint ad ſuccedendū
qui illā in teſtō appoſuit,q̄̄uis re ipſa hæredes
,ut eſt tex.in l. filiusfamilias §.cum quis cū
Bar.& alij ff.de leg.1.Sed dictus filius legiti
s ultra ꝙ fuerint in multis reb.particularibus,
uſufructu multorum bonorum hæres inſtitu-
ut ex teſtō D.Franciſci apparet , ipſe ēt de iure
nit hæres eſſe,& vl̄iter in hæreditate paterna ſuc
dere ad materiam c.per uenerabibelē qui fil. ſint
git.& per Alex.in d.conſi.2.li.1.cum ſimilib. ergo
dō prædicta ſi ſine filijs per illum defeciſſe dr̄.
uib.omnibus,vt ſupra,diſcuſſis cōcludo, ꝙ D.
meus ſolus ex ſubſtōne debet admitti,excluſis
tibus agentibus,qui ſolum in conditione po-
periuntur. Laus Deo.

SVMMARIVM.

...miſſum conditionale ad filios pręmortuorum , pendēte ...ne,tranſmitti pōt ex coniecturis.quæ ex alijs in teſtō di ...is colligunt:etquæ cōiecturæ ad hoc ſufficiāt vſq; ad n.3
...commiſſum conditionale iuri accreſcendi vnitum , pen- ...te conditione,tranſmittitur .
...quando teſtator plures ſubſtitutionum gradus fecit.
...bellianica an per non confectionem inuentarij perdatur , ...e,eſt quæſtio pro amico,cum vtraq; opinio ſit cōmunis.
...ima iure naturæ debita ob non confectionem inuentarij ...amittitur.
...io probatur per educationem,noīationem, tractatum,& ...am publicam conſanguineorum,& vicinorum.
...egitime nati,& adulterini donationis factæ à patre il- ...mo ſunt penitus incapaces.
...tum,ſeu datum illis pro alimentis poteſt in eorum vita ...ri,poſtea autem hæredibus donatoris reſtitui debet.

EPITOME.

...deicommiſſum conditionale, poſſe,pendente ...conditione, ad filios præmortuorum tranſ- ...ex coniecturis pluribus hic probatur.

CONSILIVM CVIII.

VISO teſtō Com.Petri,& diligenter cōſide
ratis ijs,quæ in ſuo conſilio copioſè dedu
xit clariſſimus iureconſultus, & compater
...honorandus D.Bernardinus Medices Lucen
...per dubitationib. q̄ ex teſtō p̄dicto ob mortē
...mitis Franciſci ultimo loco ſine filijs legitimis,
...naturalib. defuncti ſunt ortæ,& principaliter, an
...mites Robertus,& Rodulphus nepotes dicti te-
...toris nati ex Comite Aloyſio , qui p̄fato Comiti
Franciſco p̄deceſſit, ex fideicōmiſſo facto in teſtō
poſſint ad partem hęreditatis Comitis Frāciſci ad-
mitti,dubium faciebat in primis,ꝙ ex quo Comes
Robertus,& Rodulphus in conditione illa,ſi ſine fi
lijs legi.& naturalib.unus ex filijs inſtitutis deceſſe-
rit,poſiti reperiuntur,non poſſint dici ad fideicom
miſſum uocati l.ſi quis ſub cōditione ff.ſi quis omi.
cau.teſta.gl.cōiter recepta in l.lucius la grāde ff. de
hære.inſt.cum alijs pluribus,quæ ad hoc ſolent alle
gari:Scđo augebat difficultatem , ꝙ ex quo comes
Aloyſius unus ex hęredib.inſtitutus,& grauatus per
fideico.ſi ſine filijs deceſſerit,p̄mortuus eſt Comiti
Franciſco,qui ſine filijs deceſſit,& ſic ante euentum
conditionis,& ante,quam dies fideicommiſſi ceſſe
rit,ſanè non potuit Comes Aloyſius dictū fideicō-
miſſum conditionale ad filios ſuos,& hæredes trāſ
mittere per id,ꝙ ſignanter uoluit gl.fi. in l.vnica.C.
de his qui ante aper.tab.q̄̄ ferè oēs ſequuti fuerunt.
¶ Sed his,& alijs plurib. q̄ pro hac parte cōſiderari
poſſent,non obſtantib.uenio in ſnīam D.Conſulto
ris,q̄̄ veriorē in ſpecie propoſita,& æquiorē eſſe exi
ſtimo,& p̄cipuè ex theorica Bal.in d.l.unica,q̄̄ cōi-
ter ſequuti ſunt legentes,& conſulentes,quos ad ſa
1 turitatem D.Conſultor cumulauit: † Nam hoc in
caſu multæ adſunt coniecturę , q̄ ex aliis diſpoſitis
in teſtō Comitis Petri colligi poſſunt , ex quib. cla-
rè infertur,mentem teſtatoris fuiſſe, ꝙ fideicōmiſ-
ſum condōnale ab eo factū,pendente condōne,de-
buerit ad filios Com. Aloyſii præmortui trāſmitti:
& q̄̄uis doct.in lecturis,& conſilijs uarias coniectu-
ras hoc inferentes conſiderent , de quib. per Bal.&
Mod.in d.l.vnica,&in conſilijs per D.Conſultorem
allegatis,tn̄ euidenes,& præcipua eſt illa,quę ex di
ſpoſitis in d.teſtō elici pōt ad l. quidā cū filiū ff. de
hære.inſt.Teſtator itaq; in caſu nr̄o apponendo ne-
potes ex filiis inſtitutis in condōne illa,ſi unus ex fi
liis inſtitutis ſine filiis legi.& natur.deceſſerit,cenſe
tur illos p̄dilexiſſe ſcđo loco ſubſtitutis,arg.d.l.Lu-
cius in fi.nec ueriſimile ē iuris p̄ſumptione, ꝙ teſta
tor uoluerit,ſubſtitutos collaterales,q reſpectu ne
potū ex filio extranei dn̄r l.vnica §. extraneū C. de
rei uxo.actio.§.cæteri inſti..de hęre.qualit. & differ.
ſuæ poſteritati,hoc eſt nepotib.ſuis natis ex filio p̄-
ferre l.cū accutiſſimi C.de fideicom.cū aliis. Item
2 † teſtator faciendo ſubſtōnem fideicommiſſariā in
ter ſuos filios inſtitutos à principio,& ante aditā hę
reditatē,illā ſubſtōnem uniuit cū iure accreſcendi,
quod inter filios ſuos inſtitutos conſtituerat, vt ibi
in teſtō,portio,ſeu pars præmorientis deueniat, &
accreſcat in ſuperuiuentē arg.l.ſi in teſtō,l.verbis,&
l.quidam teſtō ff.de uul.& pup.Igif dicta ſubſtō de-
buit naturam iuris accreſcendi aſſumere arg.l. qui
patri ff.de acq.hære. Sed ius accreſcendi ſui natura
ad hæredes tranſmitif, ēt ſi hæreditas fuerit adita l.
ſi ex duab.ff.de acq.hęred.ergo ſil̄r hæc ſubſtō iuri
accreſendi unita debuit ad ſuos hæredes tranſmit-
ti,arg.d.l.qui patri ſm̄ vnū intellectum:& hæ conie
cturæ ſimul concurrentes dn̄r per ſe ſufficere, ut in
caſu propoſito ſubſtō fideicommiſſaria ad filios,et
hæredes Comitis Aloyſii pendente condōne tranſ
mitti potuerit:Hæc ſunt,quæ notab. cōſiderauit in
propoſito inſignis p̄ceptor meus D.Bartholomeus
Soc.in l.hęredes mei §.cum ita col.5.in fi.uerſ.cogi
3 ta ēt ff.ad Treb.¶ Adeſt † ēt alia cōiectura,per q̄̄ te
ſtator nepotes poſitos in condōne videaf uocaſſe
ad excluſionem ſubſtitutorum ſaltem extraneorū,
quia ipſe plures ſubſtōnum gradus fecit , ut uoluit
Pet. de Anch.in conſ.70.aliàs 74.ↄ̄ Philippū,de quo
meminit Alex.in conſi.64.lib. 5.quę cōiectura pōt
in caſu huius teſtamēti procedere,qn̄ teſtator filios
inſti-