UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

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

Cum Summariis, & Indice rerum, ac verborum locupletissimo

Iurisdictionum, Iudiciorum, & Criminum materias distinctè continens

Bero, Agostino

Venetiis, 1577

Consilivm CXXIII.

urn:nbn:de:hbz:466:1-96538

Visual Library

abſq; beneficio legis,& inuẽtarij,nõ põt cõtra cõuenta, & promiſſa à patre uenire,nec cõtra alienationẽ ab eo factã ſub prætextu, ꝙ dicta bona ad ipſum Hermetem ſpectẽt iure proprio, & iure conductitio, ſeu emphyteoticario noĩe,nã oĩa iura, q̃ illi cõpetere poterant ut filio,dicũtur per aditionẽ hæreditatis cõfuſa.l.fi.C.de iure delibe.& habetur per Imol.in d.l.q̃d dicit.& p Bar.in l.ut iuriſiurãdi, §.ſi liberi,ff.de oper. liber.l.ſi debitori,ff.de fideiuſſo.cum ſimilibus. & ita in prædictis omnibus contra Hermetem de iure concludendum eſſe exiſtimo. Laus Deo.

S V M M Æ.

Tutor quomodo, & cum qua ſolennitate debeat à iudice confirmari,& nu.5.& 21.

Proximior, & qui ab inteſtato pupillo ſuccederet,eſt in tutela præferendus,& eo exiſtente minore,an curator,uel tutor interim ſit dandus,& nu.27.

Tutor datus à matre in teſtamento,qui eſt confirmatus,non eſt teſtamentarius,ſed datiuus.

Participat tamen in pluribus cum teſtamentario,nu.28.

Et illi legitimus tutor ẽ p̃ferẽdus,et an id ſit uerũ,n.13.16.et 18.

Et quomodo ualide confirmari debeat,& nu.22.

6 *Et an ſolum quoad bona,in quibus mater filium pupillum hęredem inſtituit, an uero etiam quoad bona paterna,& alia ſi tutor,& nu.29.*

7 *Ad tutelam plures eiuſdem gradus ſimul admittuntur, & quomodo hoc procedat,nu.30.*

8 *Auia,et proauia,et auus,et proauus ĩ materia tutelę parificãtur.*

9 *Auus ſiue paternus, ſiue maternus ſemper in tutela præferendus eſt auiæ ſiue maternæ,ſiue paternæ, & nu.11.*

10 *Tutori legitimo ſequentis gradus,non autem datiuo eſt locus,quãdo mater tutrix eſſe deſiit.*

Proauus maternus reſpectu tutelæ pronepotis eſt legitimus tutor, & proximior,quàm ſit proauia paterna, et patruus,et nu.25.

Proauus maternus quoad ſucceſſionem pręfertur patruo,et n.25.

Tutor non eſt dandus,& eſt ſuſpectus, qui ſe ultro ingerit.

Idem in eo,qui habet litem cum pupillo,aut eſt creditor,uel ſubſtitutus pupillo.

Tutor etiam inutiliter datus in teſtamento patris,uel matris, & à iudice confirmatus debet legitimo pręferri.

Curator furioſi datus in teſtõ,et confirmatus præfertur legitimo.

Tutor eſſe non poteſt is,qui abſque conſenſu,auctoritate,ſeu decreto iudicis, & abſq; præſentia aliquorũ ſe obligare non poteſt.

Et qui liberam rerum ſuarum adminiſtrationem non habet.

Tutores datiui, & dati in teſtamento patris,uel matris,quando cum inquiſitione, & quando ſine, & quando cum citatione legitimorum,& quando ſine poſſint, & debeant confirmari, & nu.22.23.& 24.

26 *Proauus maternus à tutela propter patruum non excluditur, licet ex forma ſtatuti à ſucceſſione excluderetur.*

EPITOME.

PROAVVM maternum maximè tutorem à matre in ſuo teſtamento datum, & à iudice confirmatum quoad tutelam præferendum eſſe proauiæ paternæ, & patruo, hic demonſtratur.

CONSILIVM CXXIII.

VIso puncto unà cum alijs mihi exhibitis, uidetur prima facie concludendũ contra fratrem Ludouicum proauum maternũ multiplici ratione, & in primis, quia ipſe non fuit confirmatus ſolenniter, & prout de iure à iudice erat confirmandus,† nam antequam poſſet à iudice cõfirmari,& ſibi tutela decerni, debuit, prius facta inquiſitione,idoneus pronunciari, ut eſt tex.in l.tutores,ff.de cõfirman.tuto.ibi non ante decretum interponere poteſt,quã per inquiſitionẽ idoneis pronũciatis,& cum ille tex.hoc requirat cõditionaliter, ut ibi idoneis pronunciatis iuxta l. à teſtatore, ff. de cõdit.& demonſtra.id uidetur requiri pro forma,qua

nõ obſeruata actus corruit,arg.l.mœuius,& l.qui heredi,ff.de condi.& demon.iunctis ijs, quæ habentur
2 in l.1.ff.de lib.& poſthu. ¶ Secundo † ſupereſt do. Ni
colaus,cui,ſi eſſet maior,tutela eẽt delata,arg.l agnato,ff.de legit.tut.l.1.& fi. C.de legit.tute.ac ẽt qa pupillo ab inteſtato ſuccederet, excluſo proauo materno,arg.l.1.& ibi Bar.ff.de legit.tut.& d.l.1.cum auth. ibi poſita. C.eo tit.ergo donec peruenerit ad legitimã ætatẽ,interim nõ legitimus ſeu datiuus tutor,ſed curator dandus eſſet, quia non põt admitti ſequens agnatus,uel alius, ex quo alius eſt proximior,licet ſit minor,ut uoluit gl in l. nõ ſolũ.§.ſi libertus,ff.de excuſa.tut.& ita per illã gl.uoluit Bar. in l.ſi tutor reipublicę,§.ſi duobus, ff.de tute.& ratio. diſtra in 2.lectura:proximior.n.ſp eſt præferendus,l.ſi plures,ff.de legit.tut.& facit,quod not.gl.in rub. C in quibus caſi-
3 bus tuto.¶ Tertio † tutor datus à matre in teſtõ, q eſt
confirmatus,eſt datiuus,& non teſtamentarius;ut uoluit Spec.in ti.de tutore in §. ſi autẽ,uerſi.hodie,cum ſequen.& in fi.illius §. habetur per Bar.in l.1.ff.de cõfir.tuto.& Pet.de Anch.in clem.2.de ſtatu mona. cũ
4 ſi.ergo † illi præferẽdus eſt legitimus tutor,qualis eſt
proauia paterna ,cui à lege tutela defertur, ut not.uoluit Bartol. in l.ſi quis ſub condõne, in 3.colũ. in 2. q.ff.de teſta.tute.& qualis eſt patruus pupilli,ut ſupra dixi,& hoc arg. eorum q̃ notantur in d.l. ſi tutor rei-
5 pub.§.ſi duobus.¶ Quarto uidetur, ꝙ † decretum iu-
dicis,quo frater Ludouicus fuit cõfirmatus tutor iuxta d.l.tutores,debeat haberi pro non appoſito , tũ qa non præceſſit pronunciatio ſuper idoneitate,d.l.tutores,tum quia fuit interpoſitum cõtra ius tutoris legitimi non citati, argu.l.uerum,§. ex facto, ff. de minor.& l.2.C.ſi maior fac.quod fieri non debuit, quia tutor à matre in teſtõ datus confirmandus eſt cum inquiſitione,ut no.in §.fi.inſti.de tutel.& in l.2.de cõfir. tut.& l.1.& 2.ff.eo.tit Inquiſitio ãt requirit cognitionem cãæ,ut in dictis iurib.& in l.naturali,§.ſi quatur, cum l. ſequen. & ſequen.ff.de confir.tut. & cognitio cãæ citationẽ l.in cãæ, §.cã aũt cognita, ff.de minor. & dicit Bar.in l.ſcire,§.fi.ff.de tuto.& cura.dat.ab his, quãdo tutor ex inquiſitione datur, inquiritur de moribus tutoris dandi,nec debet dari ille,qui ſe ingerit, & quando fit iſta inquiſitio , debent requiri, & citari cõiuncti,& amici pupilli,per plura ab eo allegata , & facit id, quod uoluit Bal.in l.oẽm, C.ad Tertull.in 1.
6 col.uerſ.quæro,an datiuus.¶ Quinto uidetur,† ꝙ fra
ter Ludouicus dũtaxat ſit tutor in bonis,in q̃bus mater filium ſuum pupillum hæredem inſtituit, & non quoad bona paterna,& alia,arg.l.fi.C.quan.mul.offi. tute.fun.poſ.& l.fi.C.de confir.tut.ubi uidetur caſus, ergo quoad bona paterna, & aliũde quæſita proauia paterna erit tutrix,ut in dictis iuribus.¶ Vltimo uide
7 tur dicendum,ꝙ † ex quo proauia paterna eſt in eo-
dem gradu cum fratre Ludouico proauo materno, arg. §. tertio gradu.inſti.de gradi,& l.iuriſconſultus, §.3.ff.eo.tit.ambo ſimul ad tutelam admittantur, ut in l.plures, ff. de legit.tut.Item quia ſimul ad ſucceſſionem uocarentur,ut arg.auth.defuncto. C.ad Tertul.& auth.ceſſante,C.de legit.hæred. ¶ Quib. tamẽ non obſtantibus,contrarium eſt de iure uerius,ꝙ frater Ludouicus datus tutor in teſtõ matris, & à iudice confirmatus ſit præferendus proauię paternæ,ac etiã patruo,poſito etiam illum eſſe maiorem, ad quod dicendum moueor ex pluribus,& primo ꝙ ſit præferẽdus proauiæ paternæ, facit id, quod uoluit Bar.in l. ſi quis ſub cõditione,in fin.3.col.& in prin.4.ibi quęro, id ſi eſt auus, & auia,ff. de teſta.tute.præſupponẽ-
8 do, † illud , quod uoluit Bartol. quem docto. com-
muniter ſequuntur in eadem l. col.3. in 1. q. qui dixit, quòd id , quod dicitur de auia in materia tutelæ,

ut

ut poſſit eſſe tutrix, locũ habet etiam in proauia, quia
proauia uerè eſt auia, licet adijciatur pro l. cui eorũ, §.
2. ff. de poſtulan. l. qm̃ appellatione, ff. de uerb. ſigni.
& faciunt not. per Bar. in l. gallus, §. inſtituens, ff. de
libe. & poſthu. ergo illud, quod dicitur de auo in ma-
teria tutelæ, dicetur de proauo, quia eodẽ mõ ꝓauus
propriè eſt auus per eadem iura, & non põt rõ dñiæ
aſſignari, ergo idem dici debet, arg. l. à titio, ff. de uer
bo. obli. Modo dicit Bar. in d. l. ſi quis ſub condõne in
9 5. q. in fin. 3. col. ꝙ † ſi auus, & auia uelint ad tutelam
nepotis admitti, & auus ſit paternus, & auia ſit mater
na, uel econtra auus ſit maternus, & auia paterna,
ſemper & in utroq; caſu auus erit auiæ præferendus,
qm̃ tex. in corpore, unde ſumitur, auth. matri, & auiæ,
C. quãdo mul. offi. tut. dicit auias præferendas eſſe le-
gitimis tutoribus ex latere prouenientibus, non aũt
prouenientibus ex linea aſcendenti, ut ibi latius per
Bar. Ex quibus infertur in terminis deciſio caſus no-
ſtri, ꝙ proauus maternus in tutela pronepotis eſt oĩ-
no præferendus ipſi proauiæ paternæ, ſicut auus ma-
ternus præfertur auiæ paternæ, qm̃ in materia tutelæ
dicta in auia, & auo locum habent in proauia, & pro-
10 auo. ¶ Secundo † ex quo do. Hippolyta mater pupil-
li tãquam legitima tutrix iuxta ea, quæ habẽtur in d.
auth. matri, & auiæ cũ ſi. aſſumpſit, & adminiſtrauit
tutelam filij ſui, & poſtea deſijt eſſe tutrix per obitũ
illius, ſequitur, ꝙ locus fuit legitimo tutori ſequentis
gradus, non autem datiuo, ut in terminis uidetur tex.
in d. l. ſi quis ſub condõne, & ibi Bar. in 2. col. uerſicu.
quæro, quid ſi unus legitimus, ex cuius uerbis ita in-
11 fertur. ſed † proauus maternus eſt legitimus tutor, &
proximior reſpectu tutelæ pronepotis, quam ſit pro-
auia paterna, ſicut auus maternus proximior eſt quo-
ad tutelam auia paterna, ut ſupra dixi ex mente Bar.
Item proauus maternus eſt reſpũ tutelæ proximior
ipſo patruo, tum quia patruus in caſu noſtro eſt mi-
nor uigintiquinq; annis, & ꝯñr de iure non admitten
12 dus iuxta d. l. fi. C. de legit. tut. tum qa † proauus ma-
ternus quoad ſucceſſionem præfertur patruo, ut col-
ligitur ex tex. in d. auth. defuncto, & in d. auth. ceſſan
te cũ ibi not. & in auth. poſt fratres, C. de legit. hęred.
ergo & quoad tutelam, arg. l. 1. & 2. ff. de legit. tuto. &
in l. 1. cũ auth. ibi poſita, C. eo. tit. igitur poſt obitũ ma
tris tutricis ipſe proauus maternus eſt ad tutelam ad-
mittendus, excluſa proauia, & excluſo do. Nicolao
13 patruo, & maximè cum ipſe ſit minor. ¶ Tertio † pro
hac opinione, & concluſione ſupra tradita allego in
indiuiduo doctrinam Ioan. And. in addi. ad Spe. in ti.
de tutore, §. nunc dicendum eſt in add. magna incip.
Vbertus de Bobio uerſi. propter hæc, qui in proprijs
terminis format, & examinat hanc qõnẽ, quãdo ma-
ter erat tutrix, & condidit teſtamentum, in quo filiũ
impuberem hæredem inſtituit, & illi tutorem Titiũ
dedit: qua mortua decreta eſt Titio tutela, & per iu-
dicem cõfirmata, legitimis turoribus, ſeu ijs, q aliàs
ad legitimam tutelam fuiſſent admiſſi, non citatis,
poſtea eodem die legitimus petijt ſe in tutela præfer
ri, dubitatum fuit, quis eſſet præferendus, an datus à
matre in teſtõ, an uerò legitimus, & arguit, legitimũ
debere præferri, non obſtante confirmatione facta ꝑ
iudicem per plures rõnes, de quibus ſupra in princi-
pio mentio facta fuit, deinde pro teſtamentario ar-
guit, nam pro ipſo facit teſtimonium matris filiũ in-
ſtituentis, quæ ex pietate materna, & officio præcedẽ
ti uidebatur uelle ſcire, quid filio pupillo expediebat,
ex quibus tutor datus ab ipſa matre erat omnino cõ-
firmandus, arg. §. fi. cũ ſi. Inſti. de tutel. ergo confirma
tus præſeruandus eſt maximè, quia originalis huius
cauſa dependet ex teſtõ, quæ attendenda eſt, l. 3. C. ad
14 Macedon. item † legitimus ſuſpectus eſt, qui operas
ſuas ultro ingerit cõtra uoluntatẽ matris, q
dedit, & ſic eſt repellendus, ut C. ſi contra uol
tut. dat. ſit, l. unica, ille. n. qui ſe ingerit, eſt ſu
& non eſt dandus tutor, l. ſcire, §. fi. ff. de tuto
15 dat. ab his: item † & aliter in caſu noſtro pro
etiam patruus dicuntur eſſe ſuſpecti, uidelicet
caſione litis contra pupillum motæ, arg. l. pro
tem, ff. de excuſat. tuto. §. item propter litem, l
tit. cũ ibi not. & l. ſicut allegas. C. eo. tit. q̃ ex e
proauia eſt, ſeu prætẽdit ſe eſſe creditricẽ, ut
ut hi, qui obliga. §. 1. colla. 1. & in auth. minori
da. tut. poſſ. q̃ etiam quia patruus eſt pupillo
tus, arg. l. utrum, C. ubi pupil. edu. deb. & ibi gl
cit tex. in l. 1. & pen. ff. eo. tit. & ita Io. And. in
dit. determinat, & concludit ad fauorem tuto
16 in teſtõ matris, & à iudice confirmati, qm̃ †
inutiliter datus in teſtõ patris, ſeu matris, & à
confirmatus debet legitimo præferri, ut co
ordine titulorum, nam titulus de confirmand
re præponitur titulo de legitimis tutoribus,
fertur, ꝙ confirmatus præfertur, ſicut præfer
mentarius, de quo ante oẽs titulus ponitur,
id, quod uoluit Bar. in l. 1. ff. de legit. tu. & in l
docto. cõiter, C. eo. tit. poſt gl. per Petr. de
clemẽ. 2. de ſtatu mona. & in l. 2. C. de teſt
17 Quod confirmatur in ſimili ex ijs, † quæ d
curatore furioſi dato in teſtõ, qui eget co
ne, l. non furioſo, C. de curat. furio. & tamẽ
illi poſtponitur, l. de creationibus, C. de epi
fi. §. ſin autem. C. de cura. furio. ergo idem i
18 to noſtro eſt dicendum. ¶ Subdit † tamen ibi
ꝙ ſi legitimus, uel alius datiuus præueniſſet
piendo tutelam hanc datum à matre, dum
negligeret confirmationem petere, uel eſſet
quo nondum poſſit confirmari, tũc haberent
ges, C. de cõfir. tuto. l. ſi ut proponis, & C. de t
tut. l. ſi pupillorum, & per Vbertum de Bobio
beri. de Roſa. in d. l. ſi ut proponis, & ibi Bar.
ſu noſtro proauus maternus fuit confirmatus
dicem, nec aliquis illum præuenit, quamuis
eodem die quæſierit ſibi tutelam decerni,
auus maternus datus à matre, & à iudice cõ
eſt præferendus proauiæ paternę, ac etiam p
maximè cum patruus ſit minor uigintiquin
qui de iure tutor eſſe nõ põt, arg. d. l. fi. C. de l
& tanto magis hoc dicendũ eſt in caſu noſtro
proauus maternus eſt legitimus tutor, & p
ternæ, ac etiam patruo eſt pręferendus de iu
quæ ſupra dixi maximè ex not. per Bar. in d.
condõne: nam ſi in caſu, quo extraneus, &
re non eſſet legitimus, ſi datus fuit à matre
& à iudice confirmatus, etiam nullo citato,
dus eſt cuicũq; legitimo, ut determinat Io. A
co præallegato, à fortiori hoc dicendum eſſet
mater in teſtõ dediſſet illum tutorem, qui al
legitimus, ut ex uerbis Ioã And. clarè infertu
dicta melius pro deciſione caſus noſtri quad
poſſent, ſi rectè non conſiderentur. ¶ Vltimo
tentari poſſet, ꝙ proauia paterna, quæ agit a
ſexageſimum ſextum, & ultra, ut ex eius conf
19 in iudicio facta conſtat, tutrix eſſe non poſſit,
diſpoſitione ſtatutorum Mutinæ cautum eſt,
na agens ſexageſimum quintum annum, &
poſſit ſe obligare abſque conſenſu, auctorita
decreto iudicis, & abſque præſentia nonnull
ut in dictis ſtatutis habetur, ergo infertur,
terius tutelam habere, & alterius admini
nem gerere non poterit, argumento eius, q
citur de minore uigintiquinq; annis, qui du
nori ætate non poteſt eſſe tutor alterius, quo

confuſio eſt illum eſſe tutorē alterius, qui tutela, ſeu
cura, ſeu adminiſtratione alterius indiget, ut in l.fi.in
prin.C.de legit.tut. Sed mulier, quæ eſt maior ſexage
ſimo quinto anno, eſt hmōi, ergo ex idētitate ratio-
nis tutelam alterius hēre non pōt. Præterea † ille tex.
in fi.in §.diſcretis tradit regulā generalē in omnibus
tutorib. tàm legitimis, quàm datiuis, ꝙ ij tm̄ poſſit
eſſe tutores ſiue legitimi, ſiue datiui, ac etiam teſta-
mentarij, qui talis ſint ętatis, cui ſuarū rerū libera ad-
miniſtratio cōmittitur, & qui ualēt per ſe res ſuas ple
niſſimo iure obligare, & hypothecare, ut ibi habetur,
& per illum tex. notatur, ſed mulier maior ſexageſi-
mo quinto anno non habet liberam rerum ſuarum
adminiſtrationem, nec res ſuas pleniſſimo iure per
ſe obligare, ſeu hypothecare ualet, ut habetur in ſta-
tutis dictæ ciuitatis Mutinæ, ergo tutelam gerere nō
pōt, & ad hunc caſum ille tex. in d.l.fi. extendetur per
interpretationē, & extēſionē paſſiuā, arg.l.1.§.lex Fal
cidia, & ibi Bar. & Doc.ff.ad legē Falcidiā. Ex præmiſ
ſis itaq; omnino cōcludēdum eſt, ꝙ frater Ludoui-
cus eſt in tutela præferendus ipſi proauiæ paternæ, &
domino Nicolao patruo. ¶ Qua concluſione ſtante
ſupereſt adductis ſupra in contrariū reſpondendum,
quibus licèt ex prædictis rectè intelligenti reſponſio
colligatur, tamen ſpāliter reſpōdendo dico in primis
non obſtare, ꝙ proauus non fuerit confirmatus ſolē-
niter uidelicet cū inquiſitione, & legitimo tutore ci-
tato, & prius ſuper idoneitate perſonæ ipſius fratris
Ludouici pronūciato per tex. in d.l. tutores cū ſi. prę-
allegatis, quia reſpondetur, † hoc uerū eſſe, & proce-
dere, quando iudex vellet per inquiſitionem cōfirma
re, & fideiuſſorē non recipere, ſecus ſi confirmaret, &
fideiuſſorē reciperet, prout factū fuit in caſu noſtro:
ita colligitur ex uerbis Bar. poſt Dyn. in d.l. tutores.
Præterea † quando mater filium impuberē hæredem
inſtituit, & illi tutorem in teſtamēto dedit, tutor con
firmandus eſt abſq; illa magna inquiſitione, nā ſuffi-
cit quælibet leuis inquiſitio facta, quæ requiritur etiā
in confirmando tutorem à patre datum in caſibus, in
quibus pater per ſe tutorem in teſtō dare non pōt, ut
in l.2.ibiq; glo. & Doct.oēs, C.de confir.tut. iuncta, l.
in confirmando cum ibi not.ff.eo.tit.l.mulier, & ibi
Bar. & l.naturali, §.ſi quæratur eo. tit. ubi gl. in uer. nō
potuit dicit, ꝙ quando mater dedit tutorem filio im-
puberi, quem hæredem inſtituit, tutor ſine inquiſitio
ne confirmatur, ſi uerò eum non inſtituit, confirmari
debet cū inquiſitione, ergo abſq; eo, ꝙ alij legitimi
citentur, & ſuper idoneitate perſonæ pronuncietur,
confirmatio fieri poterit, ut eſt de mente Ioā. Andr.
in d.addit. qui in confirmatione citationē legitimo-
rum non requirit, imò uoluit confirmationē abſq; ci
tatione ualere, & rō eſſe pōt, nā quādo tutor eſt abſq;
inquiſitione confirmādus, tunc accedit ad naturam
teſtamentarij, quia illa confirmatio uenit executiuè
ad teſtm̄, quando uerò loquimur de confirmādo cū
inquiſitione, ut qn̄ mater impuberem non inſtituiſſet
hæredem, ut ſupra, tūc iudex nō procedit executiuè
ad teſtm̄, ut per Bal. in l.2.C.de cōfir.tuto. & propter-
ea primò caſu aliqui, & maximè legitimi non ſunt ci
tandi, ſecundo autem caſu ſic. Præterea † tutores tā
datiui, quàm legitimi, qui pręſtita ſatiſdatione admit
tuntur, ſeu cōfirmantur, ſunt tutores abſq; alia inqui-
ſitione, & abſque eo, ꝙ cùm inquiſitione confirmen
tur, qa ſatiſdatio ad defectū inquiſitionis ſupplet, arg.
d.l.2.ff.de confir.tut. & l. teſtamento, & l.ſi nemo, §.
1.ff.de teſt.tut. Nec obſtant no. per Bart. in l.ſcire.§.fi.
ff.de tuto. & cura.dat.ab his, & per Bal. in l.omnem,
C.ad Tertullia. in 1.col.uerſi. quæro, an datiuus, ubi
quando pronunciari debet ſuper idoneitate, & inqui
ſitione facienda, requiri debent amici, & coniuncti

24 pupilli, quia primo reſpōdetur † hoc poſſe procede-
re, quando tutor datus in teſtamento eſſet cū magna
inquiſitione confirmādus, ut quando mater dediſſet
tutorem abſq; eo, ꝙ filium ſuū impuberē inſtituiſſet
hæredem iuxta ea, quæ habentur in d.l.mulier, & in
d.l. naturali, §. ſi quæratur & in l.peto, §.matrem, ff.
de leg.2. & habetur in l.2.C. de confir.tuto. Secundò
reſpondeo, ꝙ Bar. & Bal. in locis prællegatis loquun
tur in tutoribus merè datiuis, qui nihil cū teſtamēta-
rijs participant, nā tales dari debent cum plena cauſæ
cognitione, & citatis citandis, & requiſitis amicis &
coniunctis pupilli, ut in iuribus per eos allegatis, nos
uerò loquimur in tutoribus datiuis in teſtamento da
tis, qui à iudice ſunt confirmandi, nam ſi ſint confir-
mandi cū plena cauſæ cognitione, & magna inquiſi-
tione, ut quādo mater, uel alius, qui illos in teſtamen
to dediſſet, non inſtituiſſet pupillum hæredem, tunc
de illis iudicatur, ut de merè datiuis, & iō citandi ſunt
amici, & coniuncti, & alij, quorū intereſt, ſi uerò ſint
confirmandi cū leui, & modica inquiſitione, & exe-
cutiuè ad teſtamentum, vt quando mater, uel alius,
qui tutorem dediſſet, pupillū inſtituiſſet hæredē, tūc
non ſunt aliqui citandi, & maximè legitimi tutores,
vt eſt expreſſè de mente Io. And. in d.addi. in titu. de
tuto. §.nunc dicendum eſt, & per hæc eſt etiā reſpō-
ſum quarto arg. ¶ Non obſtat ſecundū fundamentū
principale, ꝙ ex quo patruus, cui tutela à iure defere-
batur, erat minor, interim dandus eſt curator, nō aūt
tutor per no. à glo. & Bar. in d.l.ſi tutor reipublicæ, §.
ſi duobus, ff.de tute. & ratio. diſtrahen. in 2. lectu. per
no. per gl. in l.non ſolū, §.ſi libertus. ff. de excuſa.tut.
quia. primò reſpondetur, non eſſe uerū, ꝙ in caſu no
ſtro tutela fuerit delata patruo, tum quia mater pro-
auum tutorem in teſtamento dederat, qui fuit cōfir-
matus, qui præfertur legitimo, & facit, ꝙ legitimus
excludatur, ut per Bar. in l.1.ff.de cōfir.tut.cū ſi. aliàs
25 ſupra allegatis, tum etiā quia † patruus in ſucceſſio-
ne ab inteſtato non præfertur pro auo, imo econtra
proauus præfertur patruo, arg. d.Auth. defuncto, d.
Auth. ceſſante cū d.Auth. poſt fratres, & iō ſequitur,
ꝙ proauus à tutela propter patruū nō dicetur exclu-
ſus, arg.l.1. & 2.ff.de legit.tut. & in l.1. cū Auth. ibi po
26 ſita, C.eo.ti. Et quāuis † fortè per ſtatuta loci patruus
in ſuccedēdo p̄ferret̄ proauo materno pp̄ ꝯſeruatio-
nē agnationis, tn̄ pp̄ hoc proauus non diceret̄ exclu-
ſus à tutela pp̄ patruū, ut eſt de mēte Alberici ī Auth.
ſicut, C.de legit.tut. nā in tutela ceſſat rō ſtatuti, q̄ eſt
cōſeruatio agnationis, ut per Bal. in l.maximū. C. de
lib. præteri. & in l.eā, quā, C.de fideicō.cū ſi. Secundò
27 rn̄deri pōt, ꝙ † licèt minor 25. annis eēt proximior
quoad tutelā, tn̄ interim locus eſſet tutori legitimo,
uel datiuo, ut eſt de mēte Bar. in Auth. ſacr̄m, C. qn̄
mul.offi.tut. & in d.l.ſi qs ſub cōd.ff.de teſt.tut. in vlt.
col. & facit, d.l.ſi tutor reipublicæ, & d.l.nō ſolū, §.ſi
libertus, & hæc fortè magis cōis opinio vr̄: vn̄ cū ip-
ſe proauus datus à matre tutor in teſtō ſit legitimus
tutor, & talis, cui à lege tutela defertur, ut ſupra dixi,
& cū ſit tutor datiuus propter cōfirmationē iudicis
iuxta no. per Bar. in d.l.1.ff.de legit.tut.cū ſi. ſequitur,
ꝙ interim ipſe proauus maternus debet ex utroq; ca-
pite tutor eſſe. Non obſtat tertium principale funda-
mentum, ꝙ proauus, qui fuit confirmatus tutor, dici
tur datiuus tutor, ergo legitimus eſt illi præferendus,
quia reſpondetur primò, ꝙ auus etiā eſt legitimus, q
omnibus præfertur, ergo ex capite legitimitatis eſt
28 præferendus. Secūdò dico, † ꝙ ex quo datus fuit in te
ſtamento à matre, quę filium impuberē inſtituit, & à
iudice fuit cōfirmatus, non dicit̄ ſimpliciter datiuus,
ſed in plurib. cū teſtamētario participat, & iō alijs le-
gitimis tutoribus præfertur per Bar. in d.l.1.ff.de cō-

fir.tut.cū ſi.& non obſtante hac obiectione ita in ter-
minis noſtri decidit Io.And.in d.addit.magna.¶ Nō
29 obſtat quintum fundamētum, quia † illud procedit
in extraneo, ac etiam in patre naturali, qui tutorem
in teſtamēto dediſſet impuberi, ut in d.l.fi.C.de con
firma.tut.& in d.l.fi.C.quan.mul.offi.tut.Secus eſt in
matre, quæ filium impuberem inſtituiſſet,& illi tuto
rem dediſſet,quia confirmatus tutor eſſet tutor om-
nium bonorum, vt expreſsè voluit glo.in l.ſi patro-
nus,ff.de confirma. tut & eſt de mente Io.Andr.in d.
addit.qui ſimpliciter dicit datum à matre eſſe præfe-
rendum, & legitimos excludendos, & ita oēs Doct.
uidentur præſupponere,qui in hoc non diſtinguunt.
¶ Non obſtat ultimum fundamentum,ꝙ proauus,&
proauia ſunt in pari gradu,ergo ſimul debēt ad tute-
lā admitti per iura ſupra allegata, quia primo reſpon
30 deri pōt, † illud eſſe verū fortè,quādo cauſa utriuſq;
par eſſet, quia neuter datus eſſet tutor in teſtō,ſed ex
quo proauus datus fuit tutor à matre, & à iudice cō
firmatus,ipſe eſt proauiæ,& cuilibet alij legitimo prę
ferēdus per prædicta.Secūdò reſpōdetur, ꝙ etiam in
paribus terminis proauus quoad tutelā legitimā eſt
proauię præferendus,ſicut auus auiæ per ea, quæ uo-
luit Bar.in d.l.ſi quis ſub conditione in 3.col.ff.de te-
ſta.tute.& latiùs ſupra dixi, quæ aliter non repeto. Ex
quibus omnino concludendum eſt ad fauorem fra-
tris Ludouici proaui materni. Laus Deo.

S V M M AE.

1 *Tutela legitima eodem ordine, quo ſucceſſio defertur. Et quando nume.15.*
2 *Tutore legitimo excluſo, & non admiſſo, locus eſt datiuo.*
3 *Mater differens tutelam aſſumere dicitur eam non uelle, & eſt omnino excluſa, ſi iudex illam præueniendo alium tutorem dederit. Et quomodo, nume.19.*
4 *Mater non eſt tutrix legitima, niſi uelit.*
Et quando dicatur non uelle.
5 *Auus maternus patruo in tutela præfertur, & nu. 10.*
6 *Idem in auia etiam materna, ac etiam in caſu, quo patruus ex forma ſtatutorum utrunque à ſucceſſione excluderet.*
7 *Auus maternus in tutela excludit auiam maternam.*
8 *Mater propter agnatum non excluditur à tutela, licèt excludatur à ſucceſſione, nec ad tutelam ratione ſucceſſionis admittitur, ſed ex eo, quòd eſt mater, & nu.15.*
9 *Idem in auia etiam materna, & in auo materno, et nu.15.& 18.*
11 *Patruus, extante auo materno, non eſt legitimus tutor.*
12 *Matre nolente expreſſe, uel tacitè tutelam aſſumere, datiuo ne, an legitimo tutori ſit locus, & nu.19. Et ibi, quid ſi mater ob defectum ætatis tutrix non eſſet.*
13 *A tutela prohibetur, & excluditur is, qui omnia bona, uel pro maiori parte communia cum pupillo habet.*
14 *Tutor ut rectè detur ob moram, & negligentiam matris, quid requiratur.*
16 *Mater, & frater pupilli quare ſimul ad tutelam non admittuntur, ſicut ad ſucceſſionem.*
17 *Iuris accreſcendi beneficium non habet is, qui cum alio de iure ſpeciali admittitur.*

E P I T O M E.

MATREM etiam poſt lapſum quatuor menſium non eſſe à tutela totaliter excluſam, ſi extante auo paterno patruus tutor datus fuit, & auum maternū eſſe patruo in tutela præferendum, quamuis propter patruum à ſucceſſione excluderetur, hic oſtenditur.

CONSILIVM CXXIIII.

VISIS ijs, quæ in puncto mihi exhibitoē
proponuntur, & præſuppoſito, non tam
conceſſo, ꝙ mater ob intimationē ſibi fa
ctam fuerit à tutela excluſa, uertitur dubi
tatio, an tutela de iure ad Hieronymum
patruum pupilli, an uerò ad auum maternum ſpecta
re debeat, attento maximè, ꝙ patruus in ſuſcip[...]
tutelam ipſum auum præuenit. Et prima faci[...]
tur de iure concludendum, ipſum Hieronym[...]
truum eſſe potiorem, & auo materno præfer[...]
1 in primis, quia † tutela de iure defertur illis, [...]
ſucceſſio defertur. & quo ordine quis ad ſucce[...]
vocatur, eodē ordine uocatur ad tutelam legi[...]
1.ff. de legit. hæred.§.ex his. in Auth.de hæred[...]
teſta.& l.1. iuncta Authen.ibi poſita, C.de legi[...]
Hinc dixit Bar.in d.l.1.ff.de legit.tut.quòd ille[...]
telam præfertur, qui ex forma ſtatutorum ad ſu[...]
ſionem præfertur: ſed patruus ex diſpoſitione [...]
in ſuccedendo præfertur auo materno, ergo [...]
2 quoad tutelam ipſi præferri debet. Secūdò qui[...]
excluditur legitimus tutor, (vt quia tutela eſſe[...]
delata, & noluit admitti) tunc locus eſt datiuo[...]
legitimo, vt l.non ſolū, §.ſi libertus, & ibi no.ff.[...]
cuſa.tuto.l.ſi tutor reipub.§.1.ff. de tute. & ra[...]
ſtrah.& ita per illa iura voluit Bar.in l.ſi quis ſu[...]
ditione in 2.col.ff. de teſtamen. tute. qui dixit[...]
quando tutor legitimus non fuit tutor, ſed eius[...]
adhuc ſupereſt, tunc non eſt locus ſequenti[...]
mo, ſed datiuo, per iura præallegata. Sed in ca[...]
ſtro mater, cui tutela erat delata, non fuit tut[...]
noluit, ſeu videtur noluiſſe eſſe tutrix, ex quo[...]
timationem ſibi factam permiſit labi tempu[...]
to præfixum, arg.c.quoad conſultationem [...]
cū ſi.ergo non debuit admitti alius ſequēs l[...]
tutor, qualis eſt auus maternus, qui poſt ma[...]
legitimus tutor iuxta ea, quę habētur per Ba[...]
in Auth.matri, & auiæ, C.quando mul.offi.t[...]
cus fuit tutori datiuo, & iō in caſu noſtro ua[...]
tio tutoris facta de patruo, qui vt datiuus, & [...]
3 legitimus datus fuit. Tertiò videtur, ꝙ † mat[...]
rit omnino excluſa, & datio tutelæ facta de di[...]
truo de iure ualuerit, quia vbicunq; mater di[...]
telam aſſumere, & fruſtrata fuit, moramq; com[...]
cēſetur tutelam noluiſſe, arg.l.alienationis ue[...]
de uerb.ſigni. Et tunc locus eſt tutori datiuo, q[...]
iudex matrem præueniendo dederit, datio ua[...]
cluſa totaliter matre, ut uoluit glo.in dicta Au[...]
tri, & auiæ, quam ſic declarant, & ſequūtur cō[...]
ctores Odofred. Iacob.de Ra. Iacob.de Are.Pe[...]
& alij, arg.l.& ſi ſciſſes, C. de admin.tut. & l.[...]
cum ibi not.C. de his, quibus vt indign. Et ſ[...]
4 Cyn.hoc confirmatur, quia † mater non eſt [...]
gitima, niſi velit, vt in dicta Authen. matri, & [...]
ibi glo.& Docto. At illa, quæ fruſtratur, & mo[...]
mittit, dicitur non uelle, vt ſupra, & mater f[...]
ſeu committere dicitur, & conſequenter nol[...]
tur, quando per quatuor menſes ſtetit, non [...]
forma ſtatutorum, de quibus in puncto, ſed e[...]
iure communi, vt in Auth.presbyteros, C.de [...]
pis, & clericis, in quo diſpō dicti ſtatuti funda[...]
tur, vt colligitur ex ijs, quæ Salicet.ad propoſi[...]
luit in dicta Auth.matri, & auiæ in ulti. quæſtio[...]
infertur, ꝙ mater, quæ fuit in mora, dicitur eſſe[...]
ſa, & datio tutelæ facta de perſona patrui ualuit[...]
miſſis tamen non obſtantibus, contrariā ſent[...]
ueriorem, & probabiliorem eſſe exiſtimo, ꝙ [...]
non fuerit totaliter à tutela excluſa, & poſito [...]
fuiſſe totaliter excluſam, quòd patruus tutor[...]
non potuerit, extante auo materno, qui de iu[...]
5 truo præferri debuit. † Et ꝙ auus maternus [...]
re in tutela patruo præferatur, oſtenditur [...]
quia auus maternus eſt in ſecundo gradu aſce[...]
tium, patruus uerò in tertio gradu collatera[...]
ut in §.ſecundo, & in §.tertio inſtitut. de gra[...]
& l. iureconſultus, ff. eodem: ergo auus m[...]
nus præferendus eſt ipſi patruo, quia priores [...]
du poſte[...]