

CAPUT Imum.

De adipiscenda possessionis remediis.

§. I.

INter adipiscendæ possessionis remedia primum locum obtinet, interdictum Quorum Bonorum, à verbis edicti initialibus ita appellatum, & est remedium Prætorium extraordinarium competens bonorum possessori contra illum, qui pro hærede aut pro possessore possidet, ad hoc, ut bonorum possessor declaretur, eidemque hæreditas unâ cum fructibus & omni causâ deoccupetur. Ita quo ad rem. *de Merzenfeldt. I. §. 1. Sect. 2. de interd.* Generatim concessum est omnibus, quibus datur petitio hæreditatis *Boeh. ad §. 2. h. t.* cum quâ licet magnam habeat affinitatem, eadem tamen inter hæc duo remedia manet differentia, quæ inter cætera judicia possessoria & petitoria: nimirum, hoc interdictum utpote remedium possessorium, celerioris est expeditionis, summarias & præsumptivas admittit probationes, respuit exceptiones longiorem indaginem requirentes in petitorio discutiendas. *l. fin. C. h. t. Bart. in l. 1. C. n. 10. eod. Boeh. de act. sect. 2. cap. 3. §. 4. Strick. de Suc. ab intest. dissert. 9. cap. 3.* E contra in petitione hæreditatis plena de omnibus inquisitio & efficacior probatio requiritur *l. 9. C. de jud. Widm. ad ff. h. t. Menoch. adipisc. poss. remed. 1. n. 97. & seq.* Directo seu ex verbis edicti experitur bonorum possessor, cui jure prætorio delata est hæreditas *l. 1. ff. h. t.* Utile sive ex mente Prætoris accommodatur hæredi, qui jure civili ad successionem vocatur *Menoch. loc. cit. n. 33.* nec interest, ex testamento, an ab intestato *l. 1. h. t. Strick. in U. M. §. 2. eod. ex asse, an ex quotâ hæreditatis parte, arg. tit. de hæred. petit. & seq.* imò hæredi scripto in re certâ, qui nullum habet cohæredem, & filio in solâ legitimâ instituto. *Menoch. l. C. n. 37.*

Et seq. Bach. Vol. 2. disp. 25. lit. G. datur quoque filio & agnato ad
 successorem feudi ab intestato venienti. 2. *feud. 26. cap. 1. Strick. in*
exam. jur. feud. cap. 24. quæst. 21. Moribus hodiernis extenditur
 non solum ad hæredes pactitios, quibus per conventionem consti-
 tuitur jus quoddam hæreditarium, uti contingit per pacta dotalia
 mixta, per unionem prolium, confraternitatem familiarum &c.
Boeb. l. cit. Sect. 2. C. 3. §. 28. Strick. de S. A. I. dissert. 8. C. 5. §. 33.
 Sed etiam ad omnes successores in dignitate vel officio ad conse-
 quenda antecessorum jura- *Menoch. l. c. n. 46. Lotter. de re benef. lib.*
1. quæst. 16. n. 26. Reus in hoc iudicio est, qui bona defuncti uni-
 versa vel quædam, post hujus mortem de facto occupata pro hære-
 de vel possessore possidet; idque vel verè, vel juris intellectu *l. 1. ff.*
h. t. titulo singulari possidens hoc interdicto conveniri non potest,
arg. l. 7. C. de petit. hæred. quoniam hic in pari causâ est cum hærede,
 ac proinde ipsius utpotè possidentis, melior conditio *Menoch. l. C.*
n. 60. ad hoc enim ut actor vincat, debet se fundare in jure aliquo
 potentiori *Schneid. l. 5. 2. n. 17. de interd.* Neque debitores hæredi-
 tarii ut pote nullius rei jurisve detentores. *l. 2. §. h. t. Zoes ad ff. n. 4.*
Struv. exercit. 45. th. 6. h. t.

Ut verò hoc remedium cum effectu in iudicium deduci possit.
 (1) Constare debet de morte defuncti, cujus bona petuntur, *l. 2.*
§. 4. quemad. test. aper. hæc si in dubium vocetur, erit probanda
 per hæredem, *arg. l. 2. ff. de probat.* (2) Actor docere debet jus
 succedendi ad se esse devolutum, id quod sufficienter probatur,
 ostensâ gradûs proximitate, aut tabulis instrumenti productis.
Strick. in U. M. §. 1. h. t. & præterea, si ex provisione prætoriâ ve-
 niat, se honorum possessionem coram iudice agnovisse. *Lauterb.*
h. t. §. 9. (3) Quòd reus possideat bona hæreditaria absque vero
 titulo *arg. l. 9. ff. l. 7. C. de pet. hæred. Carpz. p. 3. C. 33. defin. 6. Et seq.*
 dicuntur autem bona hæreditaria, non solum res defuncti propriæ
 sed omnes etiam alienæ, quæ tempore mortis apud defunctum ex-
 titerunt, uti depositæ, commodatæ, oppignoratæ *l. 19. pr. Et §. 1.*
ff. eod.

ff. eod. Menoch. l. C. n. 18. hisce justificatis reus condemnatur ad de-
occupandam rerum hereditariarum possessionem unà cum fructi-
bus, accessionibus & reliquis præstationibus personalibus, *arg.*
tot. tit. de petit. hered. est enim hoc remedium à Pratore introductum
ad similitudinem petitionis hereditatis, & dicitur iudicium univer-
sale per expressum textum *l. 1. §. 1. ff. b. t.* Neque dicas heredem
Prætorium per agnitionem modo acquisivisse bonorum possessio-
nem, ergo hoc interdicto non indiget, nam respond. illum quidem
acquisivisse possessionem juris sive ipsum jus persequendi defuncti
patrimonium, non verò possessionem facti sc. ipsorum corporum
hereditariorum detentionem, hæc enim ipso jure ad hæredes non
transmittitur, sed ut acquiratur, novà opus est apprehensione *l. 23.*
ff. de A. vel A. P. l. 30. §. 1. ff. de usuc. Nisi consuetudine aut statu-
to esset introductum, possessionem defuncti absque apprehensio-
ne continuari in hæredibus. *Gail. l. 2. O. 129. Mins. C. 3. O. 33.*
quale statutum vigere in hac Archi-Dioecesi Colon. clarè provide-
tur *in ejusdem Ord. tit. 9. §. 13.*

§. II.

Pinguius remedium suppeditatur *ex l. fin. Cod. de Edict. D. Had.*
toll., vi cujus hæres scriptus iudici competenti exhibens testa-
mentum nullo vitio visibili infectum, summariâ causæ cognitione
præcedente, impetrat immiſsionem in universa defuncti bona
Boeh. ad ff. quor. bon. Struv. exercit. 45. th. 9. eod. Directo utitur
hæres scriptus, tam verbis directis substitutus, quàm fideicom-
missarius universalis, eveniente nimirum substitutionis conditione,
& factâ per fiduciarium restitutione verbali. *Arg. l. 63. ad S Ctm.*
Treb. Brunn. ad dict. leg. fin. n. 12. Menoch. adip. poss. remed. 4. n.
178. & 206. Argel. de legit. contrad. Utile conceditur non solum
hæredi ex testamento nuncupativo in scripturam redacto, *Brunn.*
l. c. Sickard. ad l. fin. n. 4. sed etiam hæredibus conventionalibus,
B 3 modò

modò circa formam extrinsecam instrumenti Successionem pacti-
 tiam continentis nihil desiderari possit. *Strick in U. M. §. 2. quor.
 bon. de Succes. ab intest. diff. 8. C. 5. §. 34.* Ad beneficium sæpe dict. l.
fin. requiritur (1) ut testamentum in originali producat, *Me-
 noch. l. c. n. 650.* (2) ut nullo vitio visibili laboret, id est absit om-
 nis defectus, qui primo intuitu in oculos incurrit & ex solâ tabu-
 larum inspectione cognosci potest, uti est, imperfectus testium
 numerus, rasura, deletio, cancellatio substantialis. *Argel. de acq.
 poss. quæst. 6. art. 10. Menoch. l. cit. n. 709.* Dixi substantialis, nam
 corruptio testamenti circa partem minùs substantialem non impe-
 dit hujus remedii effectum. *Achill. person. ex dict. leg. fin. Brun-
 n. l. cit. n. 6.* minus nocet vitium latens & invisibile, quod ex ipso
 Scripturæ tenore haud apparet, sed solo intellectu percipitur,
 v. g. falsitas testamenti, injusta exhæredatio, vel præteritio, in-
 habilitas testatoris, *text. l. 2. C. de edict. Sc. Vinn. l. §. 3. n. 4. de in-
 terd. Menoch. l. C. n. 726.* Concurrentibus hisce requisitis testa-
 mentum operatur paratam executionem immiſſionis in possesſio-
 nem bonorum hæreditariorum *Besold. Conf. 267. n. 7.* rejectâ ex-
 ceptione dominii, aliisque alio rem indaginem postulantibus. *L.
 fin. cit. Menoch. n. 747. Sich. l. c. n. 17.* nisi in continenti id est in-
 tra terminum executioni aliàs præfixum probari possint. *Hart.
 Pist. lib. 4. obs. 10. n. 22. Zoesff. n. 6. quor. bon. Struv. l. c. th. 23.*

Unde filiam vigore testamenti paterni immittendam esse in bo-
 natam allodialia quàm feudalia, probatur *text. 2. feud. 26. cap. 1. ad
 stipulante Menoch. l. c. n. 379.* limitatur tamen (1) nisi agnati pro-
 bationes in promptu habeant, bona feudalia esse talis qualitatis, ut
 à foeminis possideri nequeant. *Hart. Pist. lib. 2. quæst. 39.* (2) nisi
 agnati fuerint in possessione rei feudalis, tunc enim hi ob commo-
 dum possessionis adminiculante juris præsumptione censentur esse
 potiores. *Strick. in exam. jur. feud. cap. 7. quæst. 21.*

Impedit hujus immiſſionis effectum vitium visibile, & quilibet
 legitimus contradictor tam directus quàm indirectus. *Argel. de
 legit.*

legit. contrad. Directi contradictoris nomine five per viam exceptionis venit possessor, maximè titulus, dummodo possessionem ante mortem testatoris fuerit consecutus, ex ratione manifestâ, quoniam instituens hoc remedium persequitur bona hæreditaria, qualia non sunt, nisi tempore mortis à defuncto fuerint possessa aut detenta. *l. 2. c. quor. Bon. Achill. person. de adip. poss. n. 478. & seqq.* Indirectus contradictor dicitur, qui ipse quoque hoc remedium intentat, seque in eadem bona hæreditaria beneficio hujus legis immitti postulat, v. c. producens aliud testamentum ab eodem vel à diverso testatore conditum; & in hac facti specie ob paritatem tituli de potioritate jurium viâ ordinariâ tractandum esse, probat *Argel. quæst. 2. art. 2. & 4. in tract. cit. consentiente. Menoch. l. c. n. 559. & 551.* idem pariter statuendum quando ambo veniunt ex eodem testamento & ex dubiâ circumscriptione hæredis, uterque se vocatum esse contendat, cum tamen appareat testatorem alterum tantum vocasse. Ita *Argel. l. c. art. 6.*, ubi hanc materiam doctissimè illustrat.

§. III.

Succedit remedium Quod Legatorum, quo hæres persequitur possessionem rerum hæreditariarum ab aliis legati vel fideicommissi nomine privatâ autoritate citra hæredis voluntatem occupatarum. *l. 1. §. 1. & 2. ff. l. 2. c. h. t. Struv. l. c. th. 24.* Comparatum est hoc interdictum à Prætore tum propter interesse hæredis, nimirum detractionem falcidix aut trebellianicæ *l. 1. §. 3. l. 5. ff. eod. Brunn. ad l. un. c. n. 3. eod.* tum ad coercendam legatariorum sibi jus dicentium audaciam *l. 1. §. 1. cit. Lauterb. §. 3. h. t.* instituitur ab hærede contra legatarium, fideicommissarium tam universalem quàm particularem *l. 1. cit. l. un. C. eod. Menoch. adip. poss. remed. 2. n. 21. & seqq.* imò mortis causâ donatarium, modò substituerit donatio in solâ conventionem. *Boch. ff. §. 6. Strick. in U. M. §. 2. Struv. l. c. th. 27.* Requiritur tamen (1) ut personæ honoratæ absque vo-
lun-

luntate hæredis aut defuncti rem sibi relictam occupaverint *l. 1. §. 2. & 14. ff. h. t.* (2) ut illius interfit rem legatam potiùs retinere. *Boeh. ad ff. §. 4. h. t.* (3) ut hæres, urgente legatario cautionem præstet, de re, post exsolutionem æris alieni & falcidiæ detractio- nem restituendâ *l. 1. §. 16 & seq. l. un. C. h. t.* Hinc cessat hoc re- medium si personæ honoratæ rem sine vitio apprehenderint, puta ex licentiâ à testatore vel expressè vel tacitè concessâ, *l. 22. ff. de leg. 2. Menoch. l. c. n. 42. & seqq.* aut etiam ex voluntate hæredis post aditam hæreditatem in occupationem consentientis *l. 1. cit. §. 11. & 12.* item si hæres cautionem præstare detrectet, aut ipsius nullo modo interfit legata restitui. *Brunn. l. c. n. 5. Menoch. l. c. n. 21.* Denique legatarii occupantis audacia excusatur variis excep- tionibus, v. c. si hæres non sit solvendo, de fugâ suspectus, decoctor, persona litigiosa &c. *Hahn ad Wesenb. n. 4. in fin. t. h.*

§. IV.

Tertium adipiscendæ possessionis remedium est interdictum Salvianum ab Authore suo Salvio Juliano denominatum, quo experitur locator prædii rustici ad consequendam possessionem re- rum Coloni pro mercede pignori obligatarum *l. 1. ff. l. 1. C. h. t. Boeh. ad ff. §. 1. h. t.* longè utilius & commodius est agere hoc interdicto, quam actione hypothecariâ; quippe cum in illo sufficiat docere, rem à debitore oppignorationis tempore fuisse possessam. *Strick in U. M. §. 1. h. t. Brunn. ad ff. n. 3.* in actione verò hypothecariâ pig- nus persequens contra tertium possessorem præter nexum pignoris insuper probare debet, rem obligatam in bonis debitoris fuisse. *l. 15. §. 1. de pign. Zæs. ad ff. n. 4. h. t.* Hinc quando dubitatur an actor hoc remedium, an verò actionem hypothecariam in iudicium deduxerit, pro hoc remedio præsumendum & pronuntiandum es- se, benè observat *Strick. l. cit.* quoniam in dubio censetur quis actionem magis proficuum elegisse *Gail. lib. 1. obs. 61. n. 11.* Di- rectum

rectum conceditur locatori prædii rustici contra colonum ad persequendam possessionem tam fructuum in fundo nascentium, ut potetacitè obligatorum, *juxta l. 1. ff. in quib. caus. hypoth. tacitè contrah.* quàm reliquarum rerum in prædium invectarum & illatarum, ac pro locationis mercede pignori expressè subjectarum. *I. §. 3. de interd. l. 1. ff. b. t. Vinn. ad dict. §. 1. n. 9.* neque enim in fundum conductum illata & invecta absque speciali conventionem, nexu pignoris stringuntur *l. 32. de pig. & hypoth. l. 5. C. de locat. & cond. Widmont. ff. n. 3. b. t. Struv exercit. cit. th. 171. Menoch. h. remed. n. 36.*

Utile competit, locatori prædii Urbani contra inquilinum, & cuilibet creditori siue expressam siue tacitam hypothecam habenti. *Mind. de interd. tit. 18. num. 13. & seqq. Habn. n. 3. b. t.* contra qualemcunque debitorem ratione rerum oppignoratarum & tertium Hypothecæ possessorem, causam à debitore habentem. *Schneid. num. 7. Brunn. ad ff. n. 6. b. t. Struv. l. C. ibique Mull. Lit. E.*

Agens hoc interdicto, si constitutionem pignoris & debitoris possessionem tempore oppignorationis probaverit, consequitur rerum obligatarum possessionem. *Bach. Vol. 2. Disp. 24. th. 2. lit. G. Menoch. l. cit. n. 161. rejectâ excussionis exceptione. Habn. n. 3. Menoch. l. cit. num. 179.* Impeditur hoc remedium per idoneam debiti oblationem, per pignoris remissionem, & si de anteriori hypothecâ in continenti doceri possit. *Lauterb.*

§. fin. b. t.



C

C A-