

- cumulatio actionum. Nam non tantum, quando
 34 actiones ita se habent, quod sententia \dagger absolute-
 ria in prima actione, ponit, vel parere potest exce-
 ptionem rei iudicatae in secunda actione, cumu-
 latio oppressa non permittitur, *d. l. fundum. l. fundi.*
de except. Licet enim regulariter nemo pluribus
 actionibus uti prohibeatur, aliquando tamen
 35 cessat hoc ius, propter utilitatem vel necessitatem
 litium: ubique enim obstant praedicta, \dagger
 ibi regulariter vetantur plures actiones vno iudi-
 cio definiri secundum communiter tradita *Dd. in*
supra dictis locis. Oldendorp. *in tract. action. tit. de pra-*
 36 *iudicialib. n. 10.* Sed & quando tacite & implicite \dagger
 (ut dictum) cumulatio fit, per modum prae-
 posterationis, id vetatur, iuxta exemplum *infra alle-*
gatum Zasii in d. §. minus. n. 22.
 37 Sexto: \dagger non consideratur causae continentia
 nostro casu: quando enim iudex aditus, non est
 competens, in utraque causa connexa, tunc ea
 non efficit extensionem iurisdictionis, ut in no-
 stro casu, & in exemplo Zasii, supra dicto, facit
 doctrina Bart. *in l. in commodato. §. duabus. in fin. com-*
modat. Bald. in leg. si cum patruo in fin. commun. vtriusq.
iud. & notat Zas. in l. nulli. C. de iud.
 38 Septimo: \dagger Quibus ita consideratis, nec inter-
 uentio fisci, Cameram competentem facit. Agen-
 do enim simul cum D. Episcopo, non facit con-
 nexitatem causae. Si vero solus agat ad poenam, v-
 titur solummodo iure communi, praesertim in
 dubio. *l. iustas. C. de iure fisci. leg. quod placuit. D. de iure-*
iur. Laudens. in tract. de fisco. q. 14. Et quia hoc loco
 39 ad poenam agit, sicque fiscus, \dagger ex causa lucratiua,
 interesse habet, plus iuris sibi non competit, qua
 40 priuato, imò \dagger praefertur in dubio priuatus fisco
l. in summa. D. de iure fisci. Idque secundum magis
 communem opinionem Doctorum, ut sentit
 Neguzant. *in tractat. de pignor. & hypoth. 4. membr. 2.*
part. princip. n. 1018. praesertim cum dubius intelle-
 ctus transactionis (ut oportet) declaratus non sit,
 inde ius agendi fisco nondum natum.
 41 Octauo: Male negatur ex parte Episcopi, d.
 Nachtung non imponere partibus, ut tali casu com-
 promissarios eligeret, sed esse id voluntatis, non
 necessitatis: cum tamen litera expressè diuersum
 ostendat, ut *supra relatum.*
 42 Nonò: \dagger Licet in causis fractae pacis, & aliis
 quibusdam, secundum constitutiones Imperii,
 receptum sit, quod super incidentibus, ut puta,
 restitutione ablatorum, reparatione damnorum,
 &c. Camera cognoscat: licet alias ad ordinarium
 ea pertineant. Quia tamen isti casus singulares ha-
 bent rationes, quibus ita sancitum & receptum
 est: Ideo bene fieri potest, ut ad alios quosuis cas-
 sus, neglectis exceptionibus praedictorum, prae-
 posterationum & cumulationum, nec non con-
 uentionibus & transactionibus partium, ea sin-
 gularia extendantur.
 43 Decimò: \dagger Inde non refert, quid ab Actore
 petitum sit: Sed quid, & ubi petere debuerit, ne
 fraudetur transactio, & conuenta evertantur ar-
 gutiis, quaeque Imperatoribus ipsis olim saluta-

ria visa sunt, oblique, & fucatis praetextibus in-
 fringantur.

Vndecimò: Illeque \dagger vim facit, vel ius sibi. 44
 ipsi dicit, qui contra temerarios iusticiam exe-
 quitur, idque facit vigore transactionis, siue Nach-
 tung.

Duodecimò: \dagger Si enim id indistincte nostro 45
 casu attenderetur, utriusque partium exorbitans
 praedictum, contra initam transactionem resul-
 taret, quia per hoc totus articulus sexagesimus se-
 cundus, & sexagesimus tertius, der Nachtung/ vel
 essent sine effectu, vel irritarentur & annullaren-
 tur, adeo, ut partes sub quouis praetextu, etiam
 confirmationis Imperatoriae, eiusque poenae,
 quaslibet disceptationes super dubiis der Nach-
 tung ad Cameram transferrent.

Tredecimò: Per hoc \dagger ipsa confirmatio contra- 46
 rium operaretur effectum à confirmatio, quod
 destinat certos iudices compromissarios: illa ve-
 rò ab eis ad Cameram, lites quaslibet auocaret.
 Sed confirmatio \dagger non debet derogare confir- 47
 mato.

Vltimò: \dagger Inde colligi potest facile, utra partium 48
 contra transactionem, siue Nachtung/ veniat, &
 sic in poenam eius, potius incurrat.

V O T V M L I V .

In causa Comitum M. contra F.
 S V M M A R I A .

- 1 Reus principalis prius conueniendus; Fallit, ut na. 2.
3. 4.
- 5 Probatio nulla maior, confessione propria.
- 6 Cessio actionum quando opponenda, & n. 7.
- 8 Fideiussores & Mandatores, suo nomine soluisse sem-
per videntur.
- 9 Soluens confideiussorum vnus, actionem sine cessione
non habet.
- 10 Cessio actionis quando facienda.
- 11 Cessio regulariter fieri non potest, etiam ex intervallo.
Fallit tamen ut sub n. 12. 13. 14.
- 15 Sententia quotiescunq; praedictat tertio, mittit exe-
cutio contra eum, non minus, ac si contra ipsammet
lata fuisset.
- 16 Sententia cui nocet, nocent & acta, quae etiam omnia
ratificata sunt.

17 In executione contra heredem reuocatur citatio.

D. Bq. Referens. Procuratoria iusta: Nullitas
 nulla. Deinde, licet prior sententia in rem
 iudicatam abierit, & altera à qua executionem
 illius concernat, à qua regulariter non licet ap-
 pellare. Et ita de aliquo grauamine hic non ap-
 parent: Tamen quia processus decreti & causa ven-
 tilata, breuiter de meritis videndum.

Submissam in puncto grauaminum: Sed quia
 priora omnino sunt, ut D. Capito statim oppo-
 suit, nec releuantia videtur, definitiue rectè pro-
 nunciari potest.

Actum autem actione ex stipulatu, quo casu,
 licet principalis Reus \dagger prius conueniendus sit, 1
 ut in *nonell. de fideiuss. & mandat. §. si igitur. Port. reg. 41.*
lib. 1.

Tamen

- 2 Tamen fallit multis modis: † vt si abiens sit debitor principalis. *Port. dicto loco. limitat. 3.* vel si non opponatur, † vt nostro casu: quia tum procedit iudicium, *ibid. Port. in sexta limitat.* vel quando notorium est, † principalem non esse soluendo, & non requiritur alia discussio, *Port. ibid. Gail. obs. 28. lib. 2. Gomez. tit. de fideiussor.*

An probata?

Prædictis addit, de quibus in actis satis constat, scilicet probationem ex confessione Rei, vt in actis fol. 4. & 14. cum similibus. qua confessione propria, † non est alia maior probatio. Pacta igitur seruanda. Concludit, Actionem probatam esse.

An elisat?

Tantum opponitur cessio actionum, tam contra principalem debitorem, quam reliquos fideiussores: quæ fundatur in iure, vt per *Raphaël. Cuman. leg. Modestinus. n. 12. de solut. Ferrar. in form. libell. contra plures reos debendi: verbor. intercesserunt.*

6 n. 3. Ita tamen, vt ante solutionem † fiat obiectio, vt in Actis fol. 5. 10. 11. 15. & c. quasi post solutionem fieri non possit. Quam quidem facere parati sunt Actores, modo dict. pensio ante soluat, & pro sorte, & reliquis annuis pensionibus in futurum caueatur, vt in actis fol. 6.

Vnde queritur, quando facienda sit talis cessio: De hoc enim solo controuertitur. Et communis est sententia, iuxta *Cuman. dicto loco. num. 3.*

7 Quod fieri possit cessio, † etiam post solutionem, ex interuallo. *leg. Papinianus. D. mandat. vbi etiam gl. Bartol. & Dd. in d. l. Modestinus. l. si re legat. prim.* Semper enim † videntur Mandatores & fideiussores suo nomine soluisse. Nec in dubio & regulariter videntur soluere, pro tollenda obligatione eius, contra quem volunt actionem cedi, *Ioan. de Imol. d. l. Modestinus. n. 4. versic. in dubio.*

9 Item, † vnus confideiussorum soluens, non habet actionem sine cessione, *leg. vt fideiussor.* At in tutoribus, & correis, qui pariter & principaliter sunt obligati, ad idem, & tandem specie actionis obtinuit, cessionem ab eis factam † non valet, nisi in ipsa solutione fiat, vel alias actum sit, *dict. l. Modestinus. & ibi Bartol. Imol. n. 4. Bald. d. l. Papinianus. post alios.*

11 Hinc licet regulariter cessio fieri non possit, † etiam ex interuallo, vt per *Ang. in d. l. Modestinus. n. 3.*

Tamen ponit quinque fallentias: videlicet, nisi pactum intercesserit, de quo etiam *Cuman. d. l. lo. in princip. vt nostro casu: petitio rei, vel promissio vel oblatio Actoris perinde habetur, ac si desuper pactum esset: quia promissit Actor, se hoc facturum.*

13 Secundò: † si soluens fuit protestatus, tempore solutionis.

14 Tertio: † quando soluens expressit pro se, & obligatione sua. *Gloss. in d. l. Modestinus.*

Hinc putat, Reum per sententiam non grauatum: Cum d. cautio, sicut solutio, sine eius præiudicio fieri possit, etiam ante cessionem, nimi-

rum protestando, vel paciscendo, vel sub conditione, vt supra dictum.

Et præsertim hoc casu æquissimum videtur, vt præcedat cautio, quæ ipsi Reo minimè nocebit: Et nullius erit effectus, nisi sequatur cessio actionum. Cum contra actorum multorum interest, cedere actiones, & iura sua, tantum propter vnus anni pensionem, ad quam hic actum est.

Quoad posteriorem sententiam, à qua, vbi pronunciatum est, ratione executionis contra hæredem defuncti Comitis, similiter & iusta videtur. Quia quotiescunque sententia præiudicat tertio, sita contra eum nititur executio, ac si contra ipsummet lata fuisset, *Zabarell. in c. quamuis. de re iud. ad fin. Neui. consil. 20. nu. 24.* Et cui nocet sententia, † nocent & acta, quæ etiam ratificata sunt omnia. Sed tamen in executione † contra hæredem requiritur eius citatio, vt & hic factum, *Port. regu. 43.* Eius grauamen est saltem, ratione cautionis, ante, vel post finienda. *l. i. C. vt act. ab hered. & contra hered.*

Concludit, grauamina non releuare, & actionem elisam. Pronunciandum, grauamina non admissa, vnd das die Sach ex officio vor beschloffen angenommen / & bene iudicatam, male appellatum: *Cum Expensis.*

D. G. Correferens: Cum Referente concludit, non putat opus voto: Sententiam prius in puncto executionis, quæ abiit in rem iudicatâ: Ideo male appellatum, & propterea causam non deuolutam, ideoque remittendam: quia inhibitio emanatâ. Verum cum de meritis causæ satis, vt per Referentem deductum, cum eodem definitiue pronuciare vult.

V O T V M L V.

In causa Ciuitatis T. contra Episcopum T.

S U M M A R I A.

- 1 Ordinatio ipsa, part. 3. tit. 15. §. sum andern / requirit. vnd auff einen jeden insonderheit quantivortent.
- 2 Responsum simpliciter dicitur si sit sine plica.
- 3 Iudex maxime circumspiciendus esse debet, ne pars præiudiciali aliqua responsione grauetur.
- 4 Responsione singulari non semper opus, cum vna articulis cumulatis sufficere possit.

Votum Domini L. Referentis. Formalia iusta: fundati in iurisdictione. Daris duabus interlocutoriis, super responsionibus, tertio responsum: Inde rursus data interlocutoria. Vnde querit, an bene, vel male iudicatū. Sed sententia de 28. Maii Anno 71. transit in rem iudicatam. Deinde Actor satisfacit ei sententiæ & responsioni: Sed ea responsio impugnatur, quasi iisdem ferre verbis respondisset, & ad 1. & 2. additionales, æque obicere sit responsum: Super eo iterum interlocutū, 18. Ianuarii An. 74. vt ad proximam respondeat, imunctum. Hanc etiam in rem iudicatam