

dubio nō amplius litigiosa, mallet iudicare, male processum & actum, vñnd wo die Partheien einander Spruch vñd Forderung nicht erlassen werden/vt fiat in Camera. *Compensatis expensis.*

D.G. Acta non plene edita, putat causam hie retinendam, & iniungendum, vt procedatur in puncto grauaminum, exceptionibus non obstantibus.

*Sententia.*

In communi forma concepta: reiectis grauaminibus, causa pro conclusa acceptata, & pronūciatum, male appellatum, bene iudicatum. *Cum expensis.*

V O T V M LIX.

In causa C. contra L.

S V M M A R I A.

- 1 Submissioes duæ in hac causa reprehēduntur & n. 2.
- 3 Facti narratio qua.
- 4 Ad hereditatis petitionem fit transitus ex testamento; & 6. 7.
- 5 Præsumptio est pro coniugio, & filiatione.
- 7 Dicitio pluralis in vna persona verificari non potest. Limitatur. num. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 20.
- 8 Spurius omnibus aliis parentibus, præterquam patri clerico, succedere potest, tam inter viuos, quam ex vltima voluntate, si ei expresse relinquatur. Nec obstat l. generaliter. §. cū aut. C. de instit. & substit. num. 9. Ratio huius. num. 10. Sicut nec consil. 138. part. 1. Grau. nu. 11.
- 12 Masculi vniuersaliter, & femina filia in re certa heredes à patre instituta, & omnes inuicem substituta, tam de iure, quam de testatoris, quam etiam legis.
- 19 Spurij ex aliorum testamentis, & ab intestato accipere possunt.
- 20 Pluralis numerus verificatur singulari, quod etiam obtinet in fideicommissis.

V O T V M Domini Refertis, Bq. In hac causa duæ reprehēduntur submissioes. Primo ꝑ admissionis articuloꝝ ad probandum.

2 Secundo: ꝑ in puncto supplicationis, pro inhibitione & sequestratione.

Quoad primum, proponitur, tantum priora esse articulata: quod verum est, quoad genealogiam: & omnem controuersiam esse sitam super testamento. Sed consideratis meritis causæ, & quod hic iuxta clausulam, & substitutionem, in d. testamento appositam, de successione proximiorum tantum agitur, priori suæ sententiæ adhæret: nimirum, d. articulos tantum superfluos & irrelevantes, & non admittendos, sed in causa definitiue pronuncian dum esse. Factum autem, (vt vel ex vtroque libello, indeque tam de genere actionis eiusque probatione, quã de elisione, patet) breuiter sic se habet.

3 Initio actum ab intestato, ꝑ interdicto quorum bonorum, pro immissione scilicet eorum bonorum. Sed exceptum ex testamento, de proximitate gradus, quod fatetur Actores: Et verba testamenti sonant pro Rea, quod sit filia fratris

Testatricis. Replicatur per actores, se etiam ex testamento non preferendos. Atque ita fit transitus ad petitionem hæreditatis ex testamento. Primo: ꝑ quia legitimi sunt, licet remotiores: Et idem testatricem voluisse, dicendo: jhre nechste Blutsverwandte/nequaquam vero de Rea intellexisse, vt quæ illegitime nata sit: quod tamen in prima instantia probatum non est. Quin testes in hoc conueniunt, quod Curt Keyperg/ suam Elsam secum duxerit in Dñnebrück/ vbi vna cohabitauerint, se inuicem, vt cōiuges, tractarint, quod vicini omnes habuerint ac reputarint pro coniugibus.

Deinde, quod ipsimet vna cum matre, hoc idem dixerint, & seita nominauerint: Eūq; propter homicidium iterum descendentem, d. Elsa subsecuta sit.

De testatrice quoq; deponūt, quod & ipsa d. Elsam für jhr Schwägerin gehalten / f. actorū 169.

Præsumptionem esse ꝑ pro coniugio, & filiatione, Bertrand. conf. 26. vol. 2. part. 2. Secundum fundamentum Actorum: ꝑ quia Rea in certis bonis instituta, quibus merito debet esse cōtenta, vt patet ex testamento.

Tertio: ꝑ quod dicitio pluralis, in persona sua, tanquã vnica, verificari non potest. Quæ omnia, potissima Actorum sunt fundamenta.

Et quamuis in fine libelli Appellationis, nimirum à 53. articulo, de nullitate processus Actorum, & sententiæ, quædam etiam subiiciantur: ad illa tantum facile responderi posset, nec quicquam obstat, cum merita sint notoria.

Quod igitur ad primum fundamentum, videlicet genealogiam, frustra ad probandum admitteretur, cum non releuet, vel certe, attentis prioribus actis, & dictis testium & confessione Actorum, de proximitate Reæ, omnino superfluum foret. At posito dictam Annam, naturalem tantum, & extra matrimonium natam esse.

Imo dato etiam, 31. artic. grauaminum, de clericatu, verum esse, ac probari sufficienter posse, ita quod matrimonium inter d. Elsam & Clericum illum, nullum fuerit, nihil tamē actoribus proderit: Cum iuris sit manifesti, quod omnibus aliis parentibus, ꝑ præterquam patri Clerico, & spurio succedere possit, tam inter viuos, quã ex vltima voluntate, si ei expresse relinquatur, vt per Guil. Bened. in cap. Raynurius. verb. Et uxorem. Atta. in quinta decisio. numero 130. & in verb. si absque liberis. numero 74. Et facit gloss. sing. in auth. quib. mod. natural. eff. sui. Roland. consil. 87. à numero 16. vsque ad fin. Bermondus in tractat. de publ. concubinaris. Gail. obseruat. 88. lib. 2.

Nec obstat ꝑ lex generaliter. §. cum autem. Cod. de 9 institut. & substit. quia procedit ꝑ in conditione tacita, quando lex supplet voluntatem defuncti: Secus in expressa, vt hic. Berous consil. 112. vol. 2. Nec obstat Grauet. ꝑ consil. 138. part. 1. quia loquitur tantum de successione ab intestato, secundum iura agnationis & cognationis. Natta consil. 421. num. 7. tom. 3.

Facit

Facit maxime huc postrema clausula substitutionis; quod post institutionem & substitutionem singulis in sua quota factam, sequitur adhuc alia generalis institutio, quoad reliqua bona: Et quidem copulativa vtriusque; ex dict. hæredibus, cum simili substitutione, vt præcedens,

Addit, quod testatrix nõ plus legauit aliis cõsanguineis, quib. nihil alias reliquit, quam vt ad instantiam ipsorum singulis soluantur 2. fl. ab executoribus. Vide Cephal. *consil. 166. libro 2.*

Sic ergo ad primam Elisionem dupliciter est responsum: Tum quod non obstat, spuriam vel naturalem esse Ream, de quo tamen non liquet: Tum quod præmortuo vno ex cohæredibus, superstes, secundum verisimilem mētem Testatrix, alteri prædefuncto succedere possit ac debeat, excluso substituto, de quo & Franc. Marc. *consilio decimo tertio.*

Secundum argumentum, quod Rea in certis bonis sit instituta: Ergo quoad substitutiones proximiorum exclusa esse debet: facile refellitur. Quia negatur consequentia, nec reperitur iure cautum: Imo si masculi vniuersaliter, † & foemina: filia: in re certa hæredes à patre sint instituta, & omnes substituta: inuicem: Tunc sorores videntur fratribus substituta, tam de mente testatoris, quam etiam legis. Bald. *in l. in testam. 7. n. 12. C. de testam. milit. Bart. in l. fin. n. 2. ad Trebell.*

Tertium argumentum, de plurali dictione, an meine necesse Erben: infirmum est: Licet enim secundum rationem recti sermonis, quandoque vel etiam regulariter hoc procedere possit, Bart. *in l. qui quartam. §. si quis vnam. de leg. 1. Bartol. dict. l. fin. ad Trebell. Clar. quest. 76. in fin. de testament. Ruin. consil. 68. numero duodecimo, volum. 2. Mantica de coniectur. libr. 4. tit. 7. numer. 15.* Nostro tamen casu † aliud de mente testatrix, ex coniecturis prædictis colligi potest: quia hoc totum ex interpretatione voluntatis pendet, & superest hic persona quæ ex verisimili mente potest excludere alias personas, Mantica *lib. 11. tit. 4. num. 16.*

Et certum est, pluralem locutionem in testamento, † verificari etiam in vno, & pluralitatem sæpe comprehendere etiam singularitatem, secundum subiectam materiam, vt in Apostill. ad Bartol. *in dict. lege finali in princip. lit. A.* Intelligi enim † potest pluralis ille numerus conditionaliter, ac si dictum esset: si plures tunc extant eiusdem gradus. Quia illa qualitas proximiorum iungitur verbis, futurum tractum denotatibus: Ergo intelligitur secundum tempus illius verbi, Alex. *consil. 109. nu. 4. §. lib. 7.*

Neque ob id videtur exclusus numerus singularis, quæ tunc tēporis in vna persona extitit.

Hinc facit, quod substitutio, † si decesserit sine filio, cum filio vno tantum verificetur *l. 1. de condit. & demonstrat.* Item, † si vxori fundi proprietatis legatur, si liberos habuerit, nato filio, statim legatum cedit *l. cum vxori. Cod. quādo dies legat. ced.* Item, † si substituit proximiores suos, & extat soror & filius sororis: Tunc soror sola, exclu-

so filio sororis præmortuæ, succedit, & non ambo æqualiter. Bald. *consilio 488. 3. part.* Idque propter verbum, Meos, positum in substitutione, quod refertur ad tēpus mortis Testatoris: alias æqualiter admitterentur: Apost. *ad Barr. in l. si cognatis. de reb. dub. Mantica. tit. 12. Ripa in l. lex factio. §. si quis rogatus. n. 51. ad Trebell.*

Ex his concludit, pronuncianum, bene iudicatum, male appellatum: Compensatis expensis, propter quædam dubia iuris. Et vult præmittere interlocutoriam, vt lis cõtestetur, vel in sententia habeatur pro contestata.

D. H. Correferens: Graua mina non admittit, quia priora. Quo ad litis contestationem, est indifferens. Causam principalem claram & liquidam. Spuriis relictum, ad fiscum deuoluitur, Paleot. *c. 43. de spur. & machis.* Sed ex aliorum testamentis, † & ab intestato, accipere possunt: Ideo non releuat hic, licet fuisset pater clericus. Pluralem numerum † verificari singulari *l. si plures liberi. de verb. significa.* Sic in fideicommissis: Alciat. *conf. 64. n. 18.* Pronuncianum, vt Referens. In expensas mallet condemnare: Sed non repugnat.

D. I. vt Dn. Referentes, cum Expensis. Ego & G. similiter, compensatis expensis.

VOTVM LX.

In causa N. contra S.

SVM MARIA.

- 1 Agitur in hoc casu, de iure municipali, de iure retractus, quo fratres & sorores, eorumque filij admittuntur ad redimendum.
- 2 Condictio hæc est ex lege municipali in rem scripta, & perinde sequitur possessorem atque actio vera realis.
- 3 Bonis cedere quilibet potest, saluo iure tertij, qui ius aliquod in re habet.
- 4 Verbum emptionis & venditionis latissime patet, omnemque alienationem complecti videtur. Limitatur. *n. 5. §. 6.*
- 7 Mora purgatio, à lege vel statuto, tempore effluxo, non admittitur.
- 8 Retrahendi tempus certum per statutum, si non est præfinitum, tempus anni & diei esse intelligitur.
- 9 In retractu vt quis bona fide vtatur, iuramentum plerumque defertur.
- 10 Retractus locum habet, quando cessionarius habet causam onerosam, vt scilicet as alienum soluat.
- 11 Cessio generalis dationi insolutum ac commodatio est specifica.
- 12 Statutum loquens de vno, non intelligitur de altero.

VOTVM Referētis, Domini L. formalis iurata, sic & procuratoria. Actum ex iure municipali, † de iure retractus: quo fratres & sorores, eorumque filij, admittuntur ad redimendum. Sed tale statutum valere, & vbi que locorum fere obtinere. Tiraq. *de retract. in præfat. Gail. obseruat. 19. lib. 2. tex. in c. constitut. de in integr. rest.* Estque hæc condictio ex lege Municipali in rem scripta, † perinde quæ possessorem sequitur, atque actio vera