

## Iacobi Menochij

Clericum in Alemania esse ex vsu capacem feudi ex pa  
eti & prouidentia.

38 Hospitali admitti ad feudi successionem.  
Feudum hereditarium transire in Monasterium.  
Monasterium esse capax feudi hereditarij.

### F A C T I . S P E C I E S .

**G**abriel Moles (factum, ut est propositum ad verbum sic refertur) hauendo fra l' altre robe sue la terra di Turo feudo hereditario in questo Regno di Napoli & cōprato da Francesco Moles suo auo, fu un testamento solenne con tutte le clausule solite nel quale instituisse herede vniuersale do. Thomaso Moles suo cugino con queste parole.

Heredem vniuersalem sibi instituit do. Thomaso Moles suum cuginum cum hac conditione che accordandose con alcun parente de detto Sign. Barone che pretendesse alla detta heredità, & detto do. Thomaso suo herede se accordasse, & li desse parte di detta heredità &c. all' hora succeda in detta heredità la casa Santa dell'incurabili di Napoli.

E vero che nel feudo non è successore il detto dom. Thomaso, ma Marc' Antonio Moles patruo del defuncto, & per questo detto do. Thomaso si è indirizza contro Marco Antonio per l'estimatione del feudo.

Responde Marc' Antonio che no è vero in iure, che legato fendo debeatur estimatio, & multo minus in herede instituto in feudo, & assai manco in questo caso dove una simile institutione vniuersale, non facta a mentione feudi, & che con quelle parole il testatore conformandosi con la dispositione della legge, intese lasciarli solamente le robe burgenatiche. Et che ciò appare chiaramente, poiché sustituisse in caso d'accordo uno spedale inhabile alla successione de feudo.

Replica dom. Thomaso, & oltre quello che più pretendere in iure per quella parola di herede vniuersale, che comprenda ancora il feudo, adduce queste, & altre coniecture, che sono natorie, & consistano in fatto per le quali si mostra che la volontà del testatore fu di lasciarle quanto hauea & ancora il feudo.

Prima il detto Gabriele amava assai al detto do. Thomaso & confidava di lui in tutti li negozi suoi, & teneva obligatione tanto à lui quanto à suo padre il Regente Anibal Moles, che li era stato tutore, & colta tutela l'hauea levato molte migliara di ducati di debiti, che fu principio dell'augmento della facoltà di detto Gabriele al quale hauea ancora aiutato, & favorito in tutte le sue occorrenze.

2 Lascia sin' a vintiquattro mila ducati di legati, no tenendo più di dieci milla ducati di burgenatiche & male haueria hauuto effecto, & inutile le saria stata l'institutione che li fa con tanto affecto, si non hauesse voluto lasciarle altro che le robe burgenatiche.

3 Quando vuole, che non si accordi con alcuno suo parente, e verisimile che intese per detto Marc' Antonio poiche è cosa notoria, & così a infacto molto bene, che esso testatore odiana assai al detto Marc' Antonio & non possa vedere ne à lui, ne à sua moglie, ne à suoi figli & pochi giorni prima che morisse, stando mal fano, & esendoli detto che si curasse per non far contento Marc' Antonio Moles suo inimico, & così ancora che si accasasse accio facesse figli, & con la sua morte non si ralegrasse Marc' Antonio Moles suo ini-

mico, lui sempre rispondeva, che si moriva senza figli, & con testamento, haueria fatto di maniera, che esso Marc' Antonio non se fosse allegato di sua morte, Et più volte diceva, che se hauesse p̄sato che Marc' Antonio Moles hauesse da succedere ad un cane della suoi saria morto disperato.

Dalle quali coniecture pretende do. Thomaso mostrare, che la volontà del testatore sia stata di lasciarli quanto hauea, etiam il feudo, o l'estimatione di esso, & se fosse morto nella Città di Napoli dove hauessetrouati dottori con quali consultarsi, & non fosse morto in una Taverna andandosene alla sua terra, nella quale tauerna fece il testamento senza hauer cō chi consultarsene senza dubio haueria fatto più chiaro, & meglio testamento in vtile de detto Thomaso.

E tanto più quanto la lite si agita coram arbitris a quali si è, data potestà di sententiae de iure & de facto & sola facti veritate inspecta.

## Initium à Domino.

### C O N S I L I V M M C X V .

**R**espondendum esse existimo multis argumentis & rationibus D. Thomam heredem institutum à Do. Gabriele testatore censeri vocatum etiam ad successionem feudi Oppidi Turij. Verum priusquam rationes & argumenta in medium proferam, tria premitant, quæ ad dubitationem hanc explicandam magnopere conferunt. Primito itaque primò hoc feudum & esse (ita in facto præsupponitur) hereditarium, nempe, ut existimo, cōcessum pro se & heredibus qui buscumque, & quibus dederit. Quo nomine, si cōcessum, passim à nostris appellatur: sicut scribunt Socin. Sen. in consil. 257. col. pen. lib. 2. Ruin. in consil. 119. nu. 20. lib. 2. Parisius in consil. 71. num. 42. lib. 3. Alciatus in resp. 39. num. 3. & in resp. 44. secundum impressionem anuquam Lugdunensem Curtius Iun. in consil. 110. num. 2. Craue. in consil. 256. num. 4. in fine Grammaticus in decil. 103. nu. 129. & Rolandus in consil. 2. nu. 137. & in consil. 96. num. 4. lib. 1. Immò, quod fortius est, dicitur feudum & hereditarium quod fuit simpliciter concessum pro se & heredibus. Ita post alios Alciatus in resp. 199. nu. 48. Crauet. in consil. 197. nu. 5. Rolandus in consil. 23. nu. 44. lib. 1. & in consil. 10. nu. 18. Arius Pinelus in l. 1. parte 3. nu. 85. C. de bonis mater, qui sanè omnes testantur hanc esse magis receptionem opinionem. Et his accedit Thomas Marinus in Tract. feudorum tit. 5. de feudo hereditario num. 6. qui post Afflictum in decil. 140. scribit, in Regno Neapolitano propter cap. considerat Regis Caroli 2. feuda & omnia censeri hereditaria, quando sunt concessa pro se & heredibus. Idem tradit Cannetus in extrauaganti Volentes in verbo, consequenter disserendum est numero 4. pagina 45. qui numero 11. testator quoque opinionem supra relatā esse communem.

Primito secundò, eius natura esse feudum & hereditarium, vt mi quod addispositionem differat ab alijs bonis liberis & allodialibus. Ita Alex. in consil. 23. n. 9. & 11. & in consil. 18. numero 10. lib. 5. qui respondebat feudum hereditarium pertinere ad heredes iure hereditario, non autem iure feudi. Et ad rem magis idem Alexander in consil. 19. numero 2. & 15. eo. libro 5. scriptum reliquit, feudum hereditarium & esse vnum & idem corpus inseparabile cum patrimonio. Et manifeste Iason in leg. 2. columna per ultima num. 213. verf. &

## Consilium MCXV.

31

His præmissis, dicimus nunc multis rationibus & argumentis, testatorem voluisse relinquere etiam hoc feudum Oppidi Iurij D. Thomæ à se heredi unitarii instiuto.

Primò vrget quod hoc feudum hereditarium est vnum & idem corpus inseparabile cum patrimonio: sicut ex Alexandro, Parisi & alijs scripsi supra in secundo præmisso. Atqui certum est testatorem reliquise dicto D. Thomæ heredi bona patrimonialia & allodialia. Ergo dicendum est, voluisse pariter eidem relinquere feudum hoc hereditarium & inseparabile & connexum ipsi patrimonio. Et hoc quidem ea ratione, ne unum corpus, vnaque res censeatur diuero iure contra regulam. I.e. um, qui ades. ff. de vñcap. & scribunt Decius in l. venia. nu. 5. C. de in ius vocan. Soc. Iun. in consil. 139. num. 6. lib. 2. Craue. in consil. 237. num. 12. lib. 2. & copioso Tiraquellus de retractu consang. in prohemio. nu. 6. si & in §. 1. glo. 18. nu. 2. 1. Et accedit quod disponens de aliqua re dicitur disposuisse etiam de altera re ei & connexa. Ita Aret. in consil. 29. num. 2. verf. his breuiter præmissis &c. dum respondit: quod is, qui dedit mandatum de suscipiendo pecuaria mutuo pro negotijs, dicitur etiam mandasse negoti geri: cum vnum sit alteri conexum. Et Aretilinus secuti sunt Marsilius in rub. ff. de fideiust. nu. 218. & Crauetta in consil. 232. nu. 1. lib. 2.

Secundò confert quod ius nostrum non patitur aliquem decidere pro parte testatum & pro parte interstatum. I.ius nostrum. ff. de reg. iuris, vbi Decius & Cagnolus multis comprobant & extendunt. Atqui in causa nostro, nisi dicamus in institutione hereditis, qua votatus est D. Thomas non comprehendit hoc feudum hereditarium, de quo, ut diximus supra, testator & quod potest disponere vido alijs bonis suis patrimonialibus & liberis, dicetur testatorem deceisisse testatum quo bona patrimonialia: & hereditatum quo ad hoc feudum. Ergo &c.

Tertio suffragatur in specie magis, quod in dispositione vniuersali, sicut est hoc heredis institutio, comprehenduntur non solum bona testatoris patrimonialia, libera allodialia, & vt in Regno Neapolitano apellari solent burgenatica: Sed etiam feuda hereditaria. Ita tanè in specie institutionis hereditis vniuersalis senfirunt Marinus Freccia in tract. de subfeudis lib. 3. in octava differentia Thomas Marinus in tract. de feudi titu. 5. de feudo hereditario. nu. 37. Bartholomaeus Camerarius in capitulo 1. quæst. 9. numero 85. titu. anagnatus vel filius, & Schraderus in tract. feudali parte septima capitulo 7. numero 44. Ita quoque feudum hereditarium venit in restitutione fideicommissi; vt scribunt quam plurimi, quos referam infra hoc loco.

Primito tertio, nostro in casu disputari folum de testatoris voluntate, an scilicet instituendo D. Thomam heredem vniuersalem voluerit ei relinquere etiam hoc feudum, non autem contentio est, esse uero potest de facultate & potestate: cum ex iam dictis certum, clarumque sit testatorem, quod ad eius agnatos & sanguine coniunctos sine controversia disponere & relinquere potuisse. Si quidem de re propria, sicuti esse feudum hereditarium ostendimus, quilibet ad libitum disponere potest leg. in re mandata. C. mandati, etiam abundantem leg. sed & si leg. §. consuluit ff. de pettio. heredita. Inimo iniquum est auferre ingenuis hominibus: & non pati esse liberam libero homini rerum suarum administrationem, & dispositionem, ut respondit Caius in leg. 2. ff. si quis a parente fuerit manumissus & alijs similibus copioso cōprobauit in consil. 798. numero 2. 3. 4. & 5. lib. 8. Et testatorem posse de feudo hereditario pro sui arbitrio testatori & disponere iam in præcedenti præmisso demonstrauimus.

Temus Duodecimus.

F na

**22** feudalia, quæ alioqui alienari possunt. Et accedit, quod post Baldum scriptū reliquit Romanus in sing.  
623. incipit. Tu scis, &c. quod in concessione, & transla-  
tione vniuersali dicitur concessum & translatum  
feudum, & vasallo.

Quare & me nō parum mouet, argumentum, quo  
in specie vñus est Natta in dicto cons. 159. nu. 25. ver.  
Et quod ista institutio lib. 1. quod eo melius & diligē-  
tius sic deduco. Testator, qui mandat aliquid à suo hæ-  
reducto restituīt ex proprijs bonis ipsius testatoris, in ne-  
cessarium antecedens dicitur rem illam reliquise ipse  
hæreditum restituere non possum quod non accepi,  
vt inquit glo. in le. mancipia. in verbo, auocandum. C.  
de seruis fugit: & apertius Romanus in sing. 495. in-  
cipit. statutum seu lex. scriptum reliquit, se respondisse,  
executorem testamenti non incidisse in excomu-  
nicationem indictam à Constitutione Pontificia con-  
tra non executores non restitueres bona qua restitui  
mandauit testator, ex qua ipse executor bona non ha-  
buit apud se. Sed ab hæredi tenetur. Et Romanum  
secuti sunt Felinus in cap. nonnulli numero. 34. ver.  
amplia istam de re scripti. Iason in le. 1. col. 2. versi-  
cilio add. ff. de iust. & iure. Decius in l. 1. num. 5. C.  
de eden. in consilio 90. numero 2. & in consilio 233.  
num. 7. & Curtius Iunior in le. 1. num. 2. ff. si certum  
peta: qui similibus compobant. **212**

Restituit enim quod est consequens acceptiois,  
præsupponitur ipsam acceptioem tanquam necesse-  
rium antecedens: sicuti manifestum est. Atqui quan-  
do testator mandat hæreditatem suam restituīt, & man-  
dasse dicitur, vt restituit etiam feudum hæreditarium.  
Ergo testator dicitur prius reliquise feudum hæredi.  
Illa minor argumenti propositio probatur auctoritate  
quam plurim; Ita sane lo. Andrea in additionibus ad  
speculatorum in tit. de Empfiteusi. §. nunc aliquas in  
additione, quæ incipit. Quæstio dubia, Baldus in lege  
cum vitium numero 21. C. de fideicom. Alex. in leg. si  
patroni in princ. columna penult. ff. ad Trebell. & in  
consilio 19. numero 8. lib. 1. Ruinus in consilio 1. nu-  
mero 13. & in consilio 8. numero 10. lib. 1. & in cons.  
171. numero 15. lib. 2. Branus in consilio 10. & in con-  
silio 39. numero 9. Campiegus inter Consilia eiusdem  
Bruni in consilio 11. numero 4. Parisius in consil. 2.  
numero 43. lib. 1. Curtius Iunior in consilio 155. nu.  
3. & in Tract. de feudis in quarta parte num. 133. So-  
cin. Iunior in consilio 58. numero 16. libr. 2. Marinus  
Freccia in Tract. de sub feidis lib. 3. in sexta differen-  
tia Rolandus in consilio 1. numero 4. lib. 3. Clarus in  
§. feudum quæst. 85. Thomas Marinus in Tract. de  
feudis titulo 5. De feudo hæreditario numero 38. Bur-  
satus in consilio 3. numero 3. & in consilio 49. libr. 1.  
Nonius in consil. 1. num. 20. Mantica de conjecturis  
vñitariis voluntatibus lib. 7. tit. 9. M. Antonius Pere-  
grinus in Tract. de fideicommissis art. sexto numero  
18. & ego ipse in commentariis de præsumptionibus.  
lib. 4. præsumpt. 197. numero 5. vbi alios nonnullos  
commemorauit.

Quintò hue pertinet à fortiori argumentum eiusdem  
Natta in dicto consilio 159. numero 29. ver. amplius.  
21 est dicendum. &c. & numer. 30. quod licet in t. dis-  
positione particulari, ut si testator dicat. lego tibi omnes  
seruos meos vel argentum meum; continentur so-  
lū res propriez vel quās proprias testatoris: attamen  
22 diversum est in dispositione vñiuersali, vt si testator  
dicat. lego tibi omnia bona mea. Nam tunc contine-  
tur etiam ea, que non erant sub dominio testatoris. Im-  
23 mō, quod est fortius, cuam q. tenebantur de t. fa-  
cto, & non de iure per testatorem. Ita Baldus in leg. 1.  
vers. ultima nota. ff. de statu hom. & in rub. C. de ver-  
bo, signif. Barb. in cons. 36. col. 2. lib. 1. & ego ipse  
in consil. 129. nu. 25. in fine lib. 2. in consil. 955. nu. 12.

Quo

Quo vt ipsa hæredis institutio intelligi & interpre-  
tari debet, vt favorabilis, magis quam fieri possit sit  
ipsi D. Thomæ, vt scilicet comprehendat ea, quæ alias  
non comprehenduntur; sicuti dicimus delegato reli-  
quo in sermone & dispositione t. generali com-  
prehendi feudum hæreditarium, Ita sane Baldus in ca.  
1. §. in generali num. 1. in fine. si de feudo fuerit con-  
trouersia inter dom. & agna. Alex. in consil. 16. col. 2.  
lib. 2. Corneus in consil. 321. in fine. libr. 4. Curtius  
Jun. in consil. 26. col. 4. nu. 8. vers. præterea ultra &  
in consil. 110. nu. 24. vers. Sed quid fortius, & nu. 27.  
& Craueta in consil. 256. nu. 5. lib. 2. & hos secutus sū  
in consil. 129. num. 13. lib. 2. Et huius quidem opinio-  
nis ea est ratio; quia in feudo hæreditario cessat ratio  
illa, qua dicimus in dispositione generali non com-  
prehendi feudum non hæreditarium sive ex pacto,  
& prouidentia, de quo loquuntur dictus §. in genera-  
li, & doctores, quos referam infra in responsione ad  
primum partis aduersa argumentum, est sane ratio,  
quia cum feudum ex pacto & prouidentia alienari nō  
possit sine consensu domini non præsumitur in alie-  
natione generali, t. comprehensione, ne ipse alienans in-  
cidat in peccatum Caducitatis & amissionis feudi: si-  
26 cuti dicimus dispositionem generalem t. non extendi  
ad prohibita & illicita. lege si procurator. ff. de con-  
dict. in debiti, & leg. quamquam ff. deritu nuptia. &  
tradunt Castren. in consilio 397. Præmitte sunt  
numero 1. in fine. lib. 1. Alexand. in consilio 95. nu-  
mero 2. libro 6. & in consilio 10. in fine. lib. 7. Iason  
in leg. filius à patre. §. ultimo in secundo notab. ff. de  
liberis & posthu. Decius in capit. ex literis columna  
ultima de constit. & in consilio 184. columna penulti-  
versiculo vel dicamus & alijs comprobant. Craueta in  
consilio 200. numero 6. lib. 1. in consil. 241. col. 11.  
vers. ad quartum respondetur, in consil. 246. numero  
12. Et in dicto consilio 256. numero 5. lib. 2. Hæ-  
sanæ ratio cessat in feudo verè hæreditario, quod alieni-  
nari potest sine consensu domini directi, vt dixi supra  
in secundo præmisso.

Septimò confert, quod ne testatoris dispositio redi-  
tatur vana, inutilis & elusoria; ita debet interpretari,  
vt in ea contineantur & comprehendantur, quæ al-  
liis non comprehendenderuntur: sicuti simili in calu egre-  
giæ respondit Paulus in lege pediculis §. item cum  
quarrent ff. de auro, & argento legato; secundum  
interpretationem Accursij & Bartolus ibidem, quod  
27 licet in legato generali non comprehendatur ea, quæ  
testator habebat causa negotiationis, & mercaturæ  
leg. generali §. vxori. ff. de usufructu lega. attamen  
hoc intelligitur quando legatum est vnde aque ita sub-  
sistit. securus verò si esset vanum, & inutile. Idem scri-  
bunt Romanus in sing. 437. In legato generali & in  
consilio trigesimo primo. Vissi in fine. Castren. in le.  
1. C. de verbo. signif. & ibidem Iason & idem in leg.  
qui Rom. §. Callimachus columna quarta & in leg.  
si stipulatus fuerim columna secunda ff. de verbo. b.  
lig. Durans in Tract. de arte testandi titulo de lega-  
tis cauteia. & Ludovicus Gomezius in §. item Ser-  
piana numero 19. institut. de actionibus. Atqui no-  
stro in casu, nisi dicamus, testatorem nostrum reli-  
quise dom. Thomam hæredi hoc feudum hæreditari-  
um, testamentum, hæredisque institutio reddere-  
tur vana, inutilis, & Elusoria. Quando quidem te-  
stator (vt in facto præsupponitur reliqui ingentem  
summam legatorum ultra ferè aureo vigintimille: cū  
tamē bona libera & allodialia non sint valoris decū  
millium. Ergo dicendum est, testatorem voluisse relin-  
quere dicto dom. Thomæ etiam hoc feudum.  
Ostatò comprobantur prædicta ex eo, quod testa-  
tor præter sanguinis coniunctionem, valde diligebat  
dictum do. Thomam, ob maxima erga se benemerita.

Secundo obiectum coniectura ducta a substitutio-  
ne Tomus Duodecimus.

Quo vt ipsa hæredis institutio intelligi & interpre-  
tari debet, vt favorabilis, magis quam fieri possit sit  
ipsi D. Thomæ, vt scilicet comprehendat ea, quæ alias  
non comprehenduntur; sicuti dicimus delegato reli-  
quo in sermone & dispositione t. generali com-  
prehendi feudum hæreditarium, Ita sane Baldus in ca.  
1. §. in generali num. 1. in fine. si de feudo fuerit con-  
trouersia inter dom. & agna. Alex. in consil. 16. col. 2.  
lib. 2. Corneus in consil. 321. in fine. libr. 4. Curtius  
Jun. in consil. 26. col. 4. nu. 8. vers. præterea ultra &  
in consil. 110. nu. 24. vers. Sed quid fortius, & nu. 27.  
& Craueta in consil. 256. nu. 5. lib. 2. & hos secutus sū  
in consil. 129. num. 13. lib. 2. Et huius quidem opinio-  
nis ea est ratio; quia in feudo hæreditario cessat ratio  
illa, qua dicimus in dispositione generali non com-  
prehendi feudum non hæreditarium sive ex pacto,  
& prouidentia, de quo loquuntur dictus §. in genera-  
li, & doctores, quos referam infra in responsione ad  
primum partis aduersa argumentum, est sane ratio,  
quia cum feudum ex pacto & prouidentia alienari nō  
possit sine consensu domini non præsumitur in alie-  
natione generali, t. comprehensione, ne ipse alienans in-  
cidat in peccatum Caducitatis & amissionis feudi: si-  
26 cuti dicimus dispositionem generalem t. non extendi  
ad prohibita & illicita. lege si procurator. ff. de con-  
dict. in debiti, & leg. quamquam ff. deritu nuptia. &  
tradunt Castren. in consilio 397. Præmitte sunt  
numero 1. in fine. lib. 1. Alexand. in consilio 95. nu-  
mero 2. libro 6. & in consilio 10. in fine. lib. 7. Iason  
in leg. filius à patre. §. ultimo in secundo notab. ff. de  
liberis & posthu. Decius in capit. ex literis columna  
ultima de constit. & in consilio 184. columna penulti-  
versiculo vel dicamus & alijs comprobant. Craueta in  
consilio 200. numero 6. lib. 1. in consil. 241. col. 11.  
vers. ad quartum respondetur, in consil. 246. numero  
12. Et in dicto consilio 256. numero 5. lib. 2. Hæ-  
sanæ ratio cessat in feudo verè hæreditario, quod alieni-  
nari potest sine consensu domini directi, vt dixi supra  
in secundo præmisso.

Non obstant nunc duo, quæ obiectit dictus dom.  
Marcus Antonius ad demonstrandum, testatorem no-  
luisse in hac hæredis institutione comprehendere hoc  
feudum.

Primò obiectur, quod in sermone & dispositione  
32 generali non comprehenditur feudum t. capit. 1. §. in  
generali si de feudo defuncti sit conten. inter domin.  
& agna. vasalli, cuius verba hæc sunt. In generali aliena-  
tione vasalli, non continetur feudum, nisi nominati  
dictum sit. Et in loco annotatum Baldus, Iser-  
nia, Aluarotus reliqui, & fuisus ibidem Affictus nu-  
mero 3. qui Alexandrum varijs in locis recenset &  
alios quamplures commemorauit in consilio 129. nu-  
mero 3. lib. 2. Et illis accedit Franciscus Aluarotus  
inter consilia Bruni in consil. 121. numero 34. nouè  
Schraderus in tractat. de feudis in septima parte ca-  
pitulo secundo, numero 59. & Rosenthalus in tract.  
feudorum. capit. 9. membro primo, conclusio 13.  
num. 2. 3. 4. & nu. 11.

Respondeatur ex dictis supra, argumentum hoc  
non habere locum quando verba sunt uniuersalia, vt  
diximus supra in quinto argumento. Præterea respon-  
33 detur dictum t. §. in generali, non procedere in feu-  
do hæreditario, sicuti multorum auctoritate demon-  
strauimus supra in sexto argumento. Non repeto alia  
argumenta supra considerata, quibus ostendimus, in  
hac testatoris dispositione comprehendi etiam hoc  
feudum hæreditarium.

Concludo itaque D. Thomam censi vocatum ad  
huius feudi successionem.