

foriniter, & cum eadem qualitate, quia sicut homo vivus in se non recipit qualitates diversas, & contrarias, ut in l. si tibi, ff. de adop. & in l. cum quis eadem ff. de usufructu, ita defunctus non debet eas recipere in eius representatione, sed qualitas succedendi ex testamento, & ab intestato est diversa. Ita gradus proximioris, vel remotioris venientis ab intestato, sunt diversi. Item qualitas hæredis, & hæreditatis jacens, similiter est diversa, & defunctus representaretur ab eis diversimodè, & uniformiter: ergo meritò per legem talis successio, & representatio non admittitur, sed necessarium fuit introducere jus accrescendi inter vivos; & in terminis istam difficultatem, & solutionem videntur ponere Aret. in d. l. ff. de acq. hæred. 2. co. Bald. in l. unica C. de instit. vidu. vol. 1. col. in medio. Soc. in l. si mihi, & ibi ff. de leg. 1. fin. col. idem Soc. in l. mihi & Titio, ff. de cond. & dem. fin. col. in medio. Unum, tamen est quod licet prædicta portio repudiata, vel defecta accrescat alteri cohæredi invito, tamen si talis cohæres, qui agnovit suam partem, velit repudiare ne sibi invito alia accrescat, potest: text. est singularis & unicus in l. cum hæredis ac ff. de acquir. hæred. quem summè notat & commendat Bart. & communiter Doct. & reputat singularem & unicum ibi Paul. & alii Moderniores, & illum text. ad hoc dicit singularem & unicum Bald. in l. unica §. his ita distinctis C. de cad. vol. fin. col. n. 5. Ludo. Roma. in l. una Cod. quando non per. par. 2. col. n. 9. & ibi Jaf. fin. col. n. 41. Cor. 2. col. num. 5. & idem disponit hodie casus in l. 18. tit. 66. par.

Tertiò principaliter extendit ut istud jus accrescendi habeat locum etiam inter conjunctos conjunctione legali, scilicet quando ex persona unius instituti pervenitur ad alios ex legis dispositione, ut si aliquis servus duorum, vel plurium dominorum instituitur hæres, & unus eorum acceptat, & jabet servum adire, alter verò repudiat; illa pars, & portio repudiata accrescit alteri, ex rationibus superioribus, text. est capitalis, & expressus in leg. servus communis ab extero, ff. de acquir. hæred. cujus verba sunt: Servus communis ab extero hæres institutus, si jussu unius adierit hæreditatem, interim heredem cum facit quam pro dominica deinde cæteris sociis non jubentibus ratio jure partes ei accrescunt; & ibi notat & commendat Gloss. ordinaria Bart. & communiter Doct. & per illum text. ita tenet & declarat magistraliter Bart. in l. re conjuncti ff. de legat. 3. 6. colum. num. 17. vers. quarto principaliter est videndum 11. col. n. 59. 5. questione principalis: & idem Bart. in l. Proculo, ff. de legat. 2. & ibi communiter Doctores idem Bart. in l. 1. ff. de usufructu, accresce. & ibi Doct. bald. in l. una, C. quando non per. par. 8. colum. 6. question. principalis. Ex quo singulariter infero, quod habeat locum jus accrescendi in lucris acquisitis constante matrimonio inter maritum & uxorem: nam si in vita, vel post mortem quis eorum renunciat, accrescit alteri, cum sint conjuncti conjunctione legali; nec obstat si dicas, quod saltem in vita renunciatio non tenet; quia videtur facta in favorem mariti, & donatio inter eos non valet, per sar. tit. C. & ff. de donat. inter marit. & uxor. quia respondeo quod ista non est proprie donatio, diminutio patrimonii, sed desistentia acquisitionis, & renunciatio lucri quod poterat acquiri, quæ optime valet, etiam si fiat favore mariti: ita

28 Ampl.

l. 1. & quasi per totum, ff. de jure fisci, quia illud debet intelligi quando occultè & secretè sibi relinquitur instituendo alium, & tacitè rogando de restituendo filio incapax: quia tunc aufertur ab eo & applicatur fisco: secus verò, si aperit & palam filius incapax, vel indignus instituitur, quia tunc non applicatur fisco sed substituitur filium, vel cohæredibus per jus accrescendi, vel cohæredibus ab intestato, si substituit vel cohæredes deficiunt: ita probat textus in l. non intelligitur, §. si quis palam, ff. de jure fisci, & ibi tenet Bart. & alii Doct. idem Bart. magistraliter in l. fin. ff. de his quibus ut indign. 2. col. num. 8. & dixi latius supra in materia filiorum spuriorum.

Secundò modo quando efficitur quasi caduca, ut quia testator instituit duos, vel plures hæredes, quorum unus erat vivus tempore testamenti, tamen erat mortuus tempore mortis testatoris, quo casu ejus portio efficitur quasi caduca, & accrescit cohæredi, textus est in d. l. unica, §. pro secundo, C. de caduc. toll. & ibi notant & declarant communiter Doctores.

Tertiò modo quando efficitur caduca, ut quia testator instituit, duos, vel plures hæredes, quorum unus erat vivus tempore testamenti, & tempore mortis testatoris, sed repudiavit, vel mortuus est non adit hæreditate: eo casu quo non potuit illam transmittere ad hæredes: quia tunc ejus pars, vel portio accrescit alteri cohæredi, text. est in d. l. unica, §. in novissimo juncto §. cum autem, C. de caduc. toll. text. in l. si ex pluribus, ff. de suis, & leg. her. cum similib. supra allegat. in 1. conclus. principia.

Advertendum tamen, quod si portio deficiat propter culpam, & proprium delictum hæredis, non pertinet alteri cohæredi per jus accrescendi, sed applicatur fisco: text. est notabilis in l. si Titio, la. 1. ff. de leg. 2. & ibi notat Bart. & communiter Doctores, tradit etiam plenè & magistraliter Bart. in leg. hujusmodi, §. si Titio, ff. de leg. 1. & ibi communiter Moderni. Confirmatur, quia quanto hæreditas aufertur ab hærede, tanquam ab indigno, propter culpam & delictum ejus, semper applicatur fisco, non vero hæredibus ab intestato; ergo idem sit in parte, ut applicetur fisco, non vero cohæredibus, istam regulam & doctrinam probat text. in l. aufertur, ff. de jure fisci, & ibi notat Bart. & communiter Doct. text. in l. hæreditas, C. de his quibus ut indign. & ibi Gloss. ordinaria & communiter Doct. idem Bart. in leg. in variis, ff. de legat. 1. idem Bart. in leg. Lucius, §. in testamento, eod. tit.

30 Portio quando deficit culpa hæredis.

Nota 1.

Nota 2.

Ex quo primò inferitur, quod si unus ex hæredibus non vindicandi necem defuncti, ejus portio applicabitur fisco, non vero cohæredi per jus accrescendi. Ita probat text. in l. 1. & per totum, C. & ff. de his quibus ut indigni. Secundò inferitur, quod propter inimicitias ortas inter defunctum & heredem in vita, vel post mortem, efficitur indignus, & ejus portio applicatur fisco, non cohæredi per jus accrescendi, ita probat text. in l. indignum ff. de his quibus ut indign. & ibi Gloss. & communiter Doct. text. in l. Claud. & in l. mulierem, eod. tit. text. in l. Lucius, ff. de jure fisci, text. in l. hæreditas, C. eod. & tenet etiam Gloss. ordinaria Paul. de Cast. & communiter Doct. in leg. sororem, C. eod. tit. Paul. & Doct. in leg. fideicommissi. C. de fideicom. quod

Responsio ad contraria

notabiliter declarat, ut habetur per Doct. in dictis locis.

Tertiò infero, quod si aliquis ex hæredibus, accommodavit tacitam fidem de restituendo filio spurio, & incapax, illa portio applicatur fisco & non aliis cohæredibus: quia fecit delictum, accommodando tacitam fidem contra prohibitionem legis, & efficitur indignus. text. est in l. in fraudem, & quasi per totum, ff. de his quibus ut indign. text. in leg. ff. de jure fisci, cum similib. licet secus sit, quando palam esset filius spurius, & incapax institutus: quia cum ibi non dicitur esse commissam aliquid delictum, ejus portio accrescit hæredibus (ut supra dictum est) non vero applicatur fisco.

Item quarto inter prædictos hæredes, quis præferatur alteri? & iste articulus est valdè subtilis, & substantialis, in quo resolutivè dico, quod utrique conjunctus præferatur uno modo conjuncto: unde si testator in una & eadem clausula, & oratione instituat Titium & Sejum, & postea in alia instituat Cajum, & unus ex primis repudiet, vel aliter ejus portio deficiat, accrescit alteri non vero Cajo: quia primi sunt conjuncti re, & verbis; Cajus verò re tantum, text. est in l. re conjuncti, versic. præferatur, ff. de legat. 2. cujus verba sunt: Præferatur primus igitur omnino cæteris, qui re, & verbis conjunctus est. Confirmatur, quia in successione ab intestato duplex conjunctio sanguinis sive vinculum præferatur uni tantum, text. est in auth. itaque, C. comm. de success. text. in auth. de veteri, & cons. an. fra. §. 1. coll. 6. ergo idem dicamus in conjunctione testatoris, ut semper præferatur majori conjunctione conjunctus, quia ex tacita, & præsumpta voluntate ejus quæ censetur prius vocatus. Ex quo primò inferitur, quod si testator instituit Titium, & filios ejus vel filios alterius hæredis, quo casu intelligitur Titius institutus in dimidia, & filii ejus, vel alterius in alia dimidia, ut in leg. interdum ff. de her. instit. & in l. si quis Titio, ff. de usufructu, accresce. nisi, inter eos concurrat ordo charitatis, & necessitatis: ut quia testator instituat filium præprium heredem, & filios ejus, & sic nepotes: quia tunc videtur eos instituere ordine successivo, non verò simul, ut est Gloss. singularis & unica in l. Gallus, §. quidam recet, ff. de lib. & posthum. in gloss. fin. & ibi communis opinio Doctorum, & dixi latius suo loco. Dico igitur, quod si isto casu unus ex filiis & hæredibus collectivè copularivè vocatus, repudiet vel aliter deficiat, ejus portio accrescit aliis filiis, & hæredibus simul vocatis, non verò Titio per se instituto: quia licet omnes sint re, & verbis conjuncti, tamen filii & hæredes, simul vocati, sunt majori conjunctione conjuncti, ex eo, quod simul sint vocati, & conjuncti collectivè modo argumento prædictorum, & in expresso ita tenet Bart. in l. re conjuncti, ff. de legat. 3. 7. colum. versic. secundo principaliter, & sequenti columna, num. 30. & ibi Jaf. 33; colum. num. 121. Joan. Crot. 14. colum. num. 46.

Nota 3.

31 Inter prædictos hæredes quis præferatur alteri?

Nota 4.

Nota 5.

Secundò principaliter inferitur, quod si quis decedat ab intestato relicto filio vivo, & ex altero mortuo, relicto nepotibus, qui succedunt representativè loco ejus, & unus eorum repudiet suam partem, vel aliter deficiat, accrescit aliis nepotibus, non verò filio vivo: quia licet omnes ab intestato sint vocati, & conjuncti conjunctione legali, tamen nepotes sunt inter se magis conjuncti, cum sint vocati collectivè modo,









