

que adversari dicebatur coram Reverendiss. Domino meo Decano.

Ex prædictis igitur, cum appareat hæreditatem præfati Marci Antonii, ad solam Constantiam in sæculo existentem delatam fuisse; idcirco DD. dixerunt illi dandum esse mandatum de manutenendo, ex possessione Marci Antonii Patris, in ipsam continuata per statut. Urb. lib. 1. cap. 147, tanquam hæredem suum & necessarium, ut latè probat Torniel. consil. 106, n. 26, cum sequent. Menoch. consil. 696, sub n. 3, & 26, versic. respondetur 2, Riminald. jun. consil. 91, sub n. 13, & seqq. per tot. Honded. consil. 58, n. 13, & seqq. lib. 2, Rot. penes Cardinal. Seraph. decif. 106, sub n. 1, & san. mem. Grég. XV. decif. 307, sub nu. 14, & bon. mem. Martin. Andr. decif. 36, sub n. 3, & seqq. & in recent. decif. 692, sub n. 1, part. 1, & dec. 200, sub n. 5, part. 5, & nuper in Pisauri. bonorum 13 Martii 1645, coram R. P. D. meo Othobono, atque in aliis.

Et ita utraque parte inform. decifum.

DECISIO L.

R. P. D. GELSO.

Anconitana Alimentorum.

Luna 14. Junii 1649.

SUMMARIUM.

- 1 Alimenta juxta promissionem sunt præstanda. Promissa in domo sunt etiam præstanda extra, num. 2. Maxime ob litem nu. 3. & 4. Debita jure actionis non cessant ex quo alendus aliunde habeat, num. 5. Taxantur arbitrio judicis, num. 6.
- 7 Promissio absoluta non admittit exceptionem.

Donavit Thomas omnia sua bona Antonio Francisco fratri, qui, vice versa, promisit eidem solvere scut. 700. monetæ, singulis annis, ac pro sua persona, tantum dare habitationem, & victum necessarium, in domo ipsius Antonii Francisci, posita in Civitate Anconæ, juxta ejus conditionem, donec ipse Thomas naturaliter vixerit, & commoraverit in dicta civitate, ut sunt verba præfata Instrumenti, data in summario n. 1. Ob discordias, & lites exinde exortas, præterens Thomas etiam extra domum alimenta prædicta; Proposui dubium; an, & ad quam summam illa debeantur; & responsum fuit alimenta deberi ad rationem scut. 12. pro quolibet mense.

Obligatio enim illa præstandi, resultat ex Instrumento publico, quo stante non possunt amplius illa contraheri, sed omnino subministrari debent, Baroh. de alim. n. 33, versic. item alimenta, Pontan. eodem tract. cap. 1. in fine, & cap. 16. n. 1, & seqq. Viv. commun. opin. cap. 45, n. 12, Rota decif. 186, num. 1, versic. nam cum illa part. 4, recent. cum aliis per Gratian. discept. for. lib. 3, c. 552, num. 42.

Nec refert, quod dicta obligatio fuerit restricta, & limitata in domo, ita ut, dum Thomas illa extra domum petit plus petere videatur, ut advertit Ruin. consil. 81, num. 3, vers. Quia plus lib. 2, Roland. consil. 22, nu. 10, lib. 1. Nam cum adit iusta & legitima causa, etiam si fuerint in domo promissa, debent nihilominus extra eam

præstari l. Caio 13, §. fin. ibique Bart. nu. 2, ff. de alim. & cibar. legat. Castr. consil. 107, n. 1, in fine, & n. 2, lib. 1, Molphes. ad consuetud. Neapol. part. 5, qu. 8, n. 2, & 3, Rota, coram Mell. decif. 371, n. 2, & in recent. decif. 418, n. 1, p. 4, tit. 2.

Iusta autem, & sufficiens causa visa fuit DD. non solum denegatio eorundem alimentorum, & præstationis annuæ, promissæ in instrumento donationis, ob quam denegationem coactus fuit Thomas devenire ad mandati relaxationem, & subinde inter fratres prædictos plures lites, & controversiæ exortæ fuerunt, Jaf. consil. 44, sub n. 3, versic. circa aliud quæsitum con. seq. lib. 1, Menoch. de arbitr. lib. 2, cas. 170, n. 16, Cancer. var. resol. lib. 1, cap. 16, nu. 17, Joseph. Ludovic. decif. Perus. 46, n. 10, Rota coram Duran. dec. 148, num. 4, in fine versic. tamen ex quo in Romana legati cibi, & potus 13 Junii 1645, coram Reverendiss. Domino meo Decano, & in recent. decif. 199, num. 6, part. 4.

Sed etiam monitorium de non accedendo ad domum, coram A. C. ab Antonio Francisco obtentum, & contra Thomam exequutum, in summario n. 4, & 5, ita ut culpa fratris non possit Thomas in ejus domo permanere, 1619, & debita alimenta consequi, ut in proximis terminis de eo qui fuit à domo expulsus, firmavit Rota, in Romana rescissionis contractus, 6 Aprilis 1612, coram Penia.

Non obstat quod Thomas habeat ab Antonio Francisco scut. 700. annua, cum quibus commode vivere potest; nam, cum donaverit omnia sua bona, ea lege, & pacto, ut ultra præstationem prædictam, deberet frater donatarius dare ei habitationem, & victum necessarium, utrumque consequi debet; Alimenta enim quæ sunt debita jure actionis, non cessant, ex eo quod quis aliunde habeat unde se alat, ut probat Decian. in l. de alimentis n. 5, versic. secus est, C. de transact. Surd. de aliment. tit. 7, q. 15, n. 27, Rota in Romana fructuum dotis 19 Januarii 1598, coram Orano, & in Romana pecuniaria 17 Novembris 1608, coram bon. mem. Manzanedo, & in recent. dec. 186, n. 1, & decif. 199, n. 5, p. 4.

Quo verò ad quantitatem, cum taxatio alimentorum debeat fieri arbitrio Judicis, & DD. ponderatis verbis Instrumenti, qualitate personarum, consuetudine loci, & dictis Testum, censuerunt illa esse præstanda in scut. 12. pro quolibet mense, Menoch. de arbitr. cas. 169, n. 1, & seqq. lib. 2, Sim. de Præter. de interpretat. ult. volum. lib. 4, dubit. 11, n. 58, & seqq. Marech. var. resolut. lib. 2, cap. 83, n. 12, Rota decif. 418, num. 5, part. 4, tom. 2, rec.

Nec obstat quod bona donata non excedant scut. 8000. monetæ, & idè in taxatione prædicta, Antonius Franciscus remaneat gravatus; nam ultra quod bona fuerunt donata in perpetuum; Alimenta verò expirant per mortem, cessat objectum in præfati casu, dum promissio non fuit restricta ad quantitatem, & valorem bonorum, sed fuit libera, & absoluta, quæ propterea est omnino servanda, nec admittit exceptionem in contrarium, l. 1, ff. de pact. cap. 1, & capit. qualiter eodem tit. cum vulg.

Et ita utraque parte informante, &c.

DECI-

DECISIO LI.

R. P. D. GELSO.

Ferrariensis Transactionis.

Veneris 28. Januarii 1650.

SUMMARIUM.

- 1 Implementi defectus repellit agentem à limine Judicii: Interventus ab initio non sufficit in habentibus tractum successivum, n. 4.
- 2 Transactione impugnata quis juvari non potest.
- 3 Dolus actus sequentis colligitur ex precedenti; In omni contractu censetur exceptus, num. 6. Probatur ex taciturnitate exprimentorum nu. 7. Inficit transactionem nu. 8.
- 5 Casus non prævisus censetur exceptus.
- 9 Præservatio Jurium non suffragatur, ubi captio tertii non intervenit.
- 10 Privilegia fabricæ Sancti Petri non intrant, ubi legata non sunt incerta.
- 11 Transactio non trahitur nisi ad expressa.
- 12 Bona efficiuntur illius, in quem ex hæreditate perveniunt.

Obstare dixerunt Domini executioni Transactionis, non solum exceptionem non implementi, sed etiam manifestæ contraventionis, & doli; Nam cum Comitissa Vienna in Instrumento desuper celebrato cesserit, & relaxaverit Comitibus de Manfredis Piscacionis, & Bona Portus majoris, receptis scutis 1100. pro ejus præteritis creditis, & pro dote, & fructibus retentis loco pignoris illdem bonis ultra alias promissiones, & obligationes; Utiq; dum bona prædicta adhuc penes se ex diverso titulo retinere præterit, obstat illi defectus adimplementi, * qui repellit agentem à limine judicii ad text. in l. Julianus, §. offerri, ff. de act. empt. l. cum proponas la 2. ibique Bartol. & communiter doct. Cod. de pact. Put. decif. 357. circa finem, Mantie. decif. 91. nu. 4. & coram Penia decif. 367. nu. 1. & seqq.

Cessio verò reportata à fabrica, qua mediante in bonis transactis præterit mutasse causam possessionis, ac sibi ipse illa evicisse, non excludit defectum hujusmodi, * sed demonstrat potius contraventionem, dum denegat restituere bona, quæ ex lege Transactionis concesserat, ut probat text. in l. si quis major 41. ibi, vel interpellando Judicem, vel supplicando Principi, vel non observando promissam, ubi etiam gloss. verb. Judicem, & verb. supplicando, & Bald. n. 2. C. de transact. Felin. in cap. ex tenore 16, sub nu. 1. vers. facit lex de rescript. Mantie. de tacit. lib. 3. tit. 16. num. 30. Rot. post Zacch. de obligatione camerali decif. 210. nu. 3.

Imò ex cessione prædicta detegitur dolus, seu malitia Comitissæ, quæ eodem tempore, quo stipulabatur transactio, procurabat cessionem à fabrica, à qua jam antea reportaverat rescriptum favorabile super compositione faciendâ; Ita ut nunquam habuerit animum dimittendi bona, sed semper ea retinendi, dum una manu fingebat illa relaxare, * altera verò tentabat eripere, ut in proximis terminis consuluit Nevizan. conf. 50. per tot. præsertim à num. 36. & faciunt notata Decisiones ad Tract. de Alim.

per Larream allegat. 66. nu. 25, Surd. decif. 326, nu. 83, vers. & quia supra, & numeris sequentibus ubi plures cumulat. In his enim quæ tractum successivum habent, non sufficit ab initio implere, * dum implementum non est durable, sed 4 momentaneum, Bart. in l. inter Castellianum 49. ibique Bald. n. 1, & 2, ff. de recept. arbitr. Soccin. conf. 133, n. 7, lib. 1, Surd. conf. 381. n. 19, Rot. dec. 618, n. 3, part. 4, recent.

Nec obstat, quod in eodem Instrumento conventum fuerit, quod in eventum, in quem bona prædicta evincerentur, tenerentur Comites de Manfredis dotem in pecunia, vel aliis bonis restituere, quia nihilominus sub dictis verbis non censetur comprehensus casus, quo Comitissa evictionem affectaret, & sibi molestias inferret, qui sanè casus * cum à Dominis de Manfredis non fuerit verisimiliter prævisus, censetur propterea exceptus, & reservatus juxta text. in l. qui cum tutoribus; §. qui per fallaciam, ff. de transact. ubi quod tali casu quis non tam pacificetur, quam decipitur, & in leg. 2, §. fin. ff. si quis caut. Casar. Manent. consil. 140, numer. 21, & sequentibus, & consil. 146, num. 8, lib. 2, Surd. consil. 371, nu. 87.

Etenim in omni contractu censetur semper * 6 exceptus dolus leg. creditor §. Lucius, ff. mandat. Bartol. in l. fin. nu. 3, in fin. ff. de prætor. stipulat. Rot. decif. 103, nu. 20, part. 5, in recentior. & decif. 230, num. 19, part. 7. Qui dolus dicitur bene probatus, dum fuit tacitum id, * quod si 7 fuisset expressum, retraxisset Comites à transactione, Berou. consil. 177, nu. 43, lib. 1, Fachin. consil. 18, nu. 26, lib. 1, Manent. dicto consil. 140, nu. 21, & seqq. lib. 2, Cancer. varior. resolution. lib. 3, cap. 4, nu. 15, & 16, Rot. in Bonon. nullitatis concordia 12 Junii 1645, coram R. P. D. meo Cerro.

Et propterea impedit effectum Transactionis remedio replicationis, * vel actionis de dolo, 8 Mantie. de tacit. lib. 26, titul. 8, num. 11, Imò eandem Transactionem inficit, & extinguit leg. & eleganter, ff. de dolo Bart. in l. sub prætextu in 1 lect. num. 4, & 5, & in 2 lect. num. 3, C. de transact. Cuman. conf. 156, num. 4, Rot. decif. 271, nu. 24, part. 6, recent.

Et ex his patet responso ad objectum in contrarium adductum, quod per eandem transactionem fuerint quoque præservata jura, quæ ex qualibet causa eidem Comitissæ, ejusque filiarum possent in futurum competere, * quia di- 9 cta præservativa debet intelligi de juribus, quæ legitimo modo competere possunt, nec sunt extendenda ad eum casum in quo captio, vel læsio interveniat, ut advertit Bald. in cap. 1, §. hoc quoque num. 19, de success. feud. quem refert, & sequitur Cyriac. contrav. 254, num. 33.

Facilius verò inclinarunt Domini in hanc sententiam, ex quo jura fabricæ visa fuerint non relevare, neque ex capite incertitudinis, neque sub prætextu insufficientiæ; * Non quidem 10 ex primo capite: nam Confraternitates quibus Joannes Ludovicus legata reliquit sunt certæ, & in Civitate, & districtu Ferrariæ existunt, & sic deficit qualitas requisita per Constitutionem sanctæ memor. Clementis Septimi, ut bene per Rot. coram Cavaler. decif. 212, numero 1, & 2. Minus ex secundo, quia insufficientia non fuit probata, & probata non relevaret nisi præcedente præfixione termini pro obtinenda