

## Disput. Jur. de Judiciis. Tit II.

supponit obligationem, l. cum postulasse 44. in princip. ff. de aliam infest. leg. qui per collusonem 49. §. 1. ff. de act. empt. Quibus rationibus motus, delinquentem non esse debitorem penam à tempore delicti, afferuit Bartol. in leg. de injuria ult. num. 3. ff. de injuriis, & in dict. leg. in fraudem 45. in fin. princip. & in leg. auferitur 46. §. fiscus num. 1. ff. de jure fisci, & in l. post contractum 15. num. 16. ff. de donat. & in extravaganti, qui sint rebeller, verbo Meretur, Albericus in d. l. post contractum num. 2. Salicet, in dict. leg. si quis post hac 9. num. 10. Cod. de bon. prescript. Joann. de Anatania in rubr. num. 11. extra de furris, Anton. Gom. tom. 3. variar. cap. 14. num. 3. sensu Bart. in l. hares absens, §. proinde in artic. de for. delicti num. 177. ff. de judicio, & processu criminali facte. Hanc amplectitur Angel. in d. l. si quis post hac 9. n. 4. C. de bonis prescript. quem sequuntur Fulgoles in d. l. rescriptum 11. in princ. & Paulus ibi num. 3. ff. de pacis. Fundamentum est, quoniam fiscus acquirit hypothecam, non solum ex contractu, sed etiam ex quasi contractu, qui contractui approximatur, ut mox constabit. Sed per litis contestationem celebratur quasi contractus, ut diximus supra num. 9. & 11. Ergo ex tempore litis contestationis, & quasi contractus per illam celebrati, acquirit fiscus hypothecam in bonis delinquentis.

Tertia, & ultima opinio est, fisco acquiri hypothecam super bonis delinquentis à tempore sententia prolatae in iudicio criminali, non ante ipsam. Pro hac refertur Bart.

in leg. post contractum 15. n. 16. ff. de donat. verum neque ibi, nequeullo alio loco, quem viderim, Bartol. expreso afferuit, bona delinquentis esse hypothecata fisco post sententiam, sed ante sententiam non esse hypothecata, ut notavi superius num. 11. Eam tamen amplectitur Baldus sibi contrarius in d. l. rescriptum 11. in princ. num. 4. post longum discursum, & ibid. num. 2. sibi etiam contrarius notat, per sententiam criminali quasi contrahit, ff. de paci. Albericus ibi num. 4. Alexander num. 8. & 9. Jas. num. 10. Salyce. in d. l. si quis post hac num. 10. C. de bonis prescript. Paulus de Montepico in dict. leg. post contractum num. 13. & 87. Joannes Hannibal. num. 313. ff. de donat. Fulvius Constantius in leg. 1. num. 107. Jacob Rebuffus n. 3. C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. August. Ariminensis ad Angelum de malefic. verb. Dicitur, Sempron. num. 11. Negusant. de pignorib. 2. part. membr. 4. n. 115. Peregr. de jure fisci 5. tit. 1. n. 182. & lib. 6. tit. 6. n. 12. Julius Clarus lib. 5. sent. §. fin. quaf. 78. n. 32. Thesaur. quaf. Forens. lib. 1. quaf. 85. n. 5. Gregorius Lopez in l. 9. tit. 3. par. 5. gloss. 6. & in. 25. tit. 13. eadem part. gloss. 6. Tellus Fernandez in l. 4. Tauri num. 60. Alfaro de officio fiscalis gloss. 35. n. 133. & 134. Tusch. litt. F. concl. 385. Boissius diverfor. tract. crim. titul. de bonorum publicatione num. 18. & 82. Farinac. in praxi crim. quaf. 25. num. 193. Hieron. de Laurentii decisi. 121. num. 8. Beccius cons. 57. num. 6. Mantica de tacit. & ambig. corvent. l. 11. tit. 18. num. 31. Sanchez de matrim. lib. 6. disp. 4. n. 8. sub vers. 3. aliis temperant. Fundamentum est, quoniam fiscus semper habet hypothecam, l. auferitur 45. §. Fiscus, ff. de jure fisci, quo sit, ut omnes cum fisco contrahentes subjiciant tacite hypothecam in favorem fisci omnia bona sua, l. 2. & 3. C. de privileg. fisci, l. 1. & 2. Cod. in quibus causa pignus, vel hypothecat. contrah. Negusant. de pignor. 2. part. membr. 4. ex num. 113. Peregrin. de jure fisci lib. 6. tit. 6. ex num. 1. Alfaro de offic. fiscal. gloss. 34. §. 5. ex num. 116. Mantica de tacit. & ambig. corvent. lib. 11. dict. tit. 18. ex num. 4. Quid privilegium ad quasi contractus cum fisco celebratores extendunt ferè omnes supra relati, & in specie Bartol. Angel. Fulgoles. Negusant. Alfaro. Mantica. Sed in iudicio celebratur cum fisco, quasi contractus per sententiam, ut notavi superius num. 10. & 11. Ergo post sententiam invenimus obligata tacite fisco bona delinquentis.

Dochores autem, qui in hac sententia communiter habentis convenient, non una incedunt via, sed in diversas sectas, & opiniones dividuntur. Prima est, Fisco pro consequendis pennis in bonis dei numquam competere, aut concedi à iure hypothecam. Hanc tuetur Accursius in leg. auferitur 46. §. Fiscus, verb. Pignor. ff. de jure fisci, & in l. rescriptum 11. in princ. verb. Hypothecas, ff. de paci. quem sequitur Cujacius in leg. quod placuit 37. ff. de jure fisci, in eaem est Guillelmus de Cuneo relatus a Constantio in leg. 1. n. 106. C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. Cinus in leg. si quis post hac 9. n. 5. Baldus n. 4. C. de bon. prescript. idem Bald. in l. 1. n. 14. C. de jure fisci, & in l. 1. C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. & ibid. Joannes de Platea n. 4. in fin. Angelus Aret. de maleficiis, verb. Dicitur Sempronius n. 11. Fulgoles. conf. 179. n. 2. Ripa in l. 1. n. 9. in fin. ff. in quibus causis pign. tacit. contrah. Intra & Bartol. in d. leg. 1. num. 3. C. de panis fiscal. & in d. leg. rescriptum in princ. n. 2. ff. de paci. & in d. l. auferitur 45. §. Fiscus ff. de jure fisci, & in l. post contract. 15. num. 16. ff. de donat. in quibus locis aperit docer, fisco ante sententiam bona delinquentis non esse hypothecata, non aperit, nec declarat, an sint hypothecata post sententiam, quasi significet, nunquam esse. Fundamentum hujus sententiae est primò, quia hanc fisci hypothecam pro penaibus non invenimus in iure concessam. Secundò est pro ea textus à nullo, quem viderim, expensis in leg. condemnatus 11. in fin. ff. de portion. qualib. damnat. expensis conced. alias

24

25

te-

opinorum. Nam ad fundamentum primae primum, dicendum est, quoniam non sit expressè statutum in iure, ut pro pennis concedatur fisco hypotheca, colligi arguementum probabili similitudinis contractus cum quasi contractu, à quorum uno ad alterum desumunt efficax argumentum, juxta notata ab Everardo in locis legalibus loco 37. à contractibus ad quasi contractus. Ad secundum, verbum revocari in d. l. condemnatus, ff. de bonis damnatorum, non significare, res à reo alienatas post condemnationem recuperari per revocatoriam, sed recuperari, & avocari à possessore; quo autem genere actionis revocentur, non declarat Jurisconsultus, quare nihil probat contra sententiam eorum, qui credunt avocari per actionem hypothecariam.

Ad argumentum Angelii pro secunda opinione responderetur, quoniamis celebretur quasi contractus per litis con-

## Disputatio I.

testationem, illum tamen celebrari dimitat ad eum effectum, ut quis remaneat adstritus instantie, non autem ut maneat obligatus ad penam contentam in futura condemnatione, & ad implementum contentorum in sententia, ut dixi supr. num. 11. Quare non potest ex eo quasi contractu resultare hypotheca tacita in favorem Fisci in bonis delinquentis ad exigendam penam. Ita respondet Alex. in dict. l. rescriptum in princ. & ferè alii omnes cum sequenti.

26 Hæc tamen recepta, & communis sententia habet duas solennes limitationes. Prima est, hanc hypothecam in bonis delinquentis contractam operari effectum suum comparatione delinquentis solum, & bonorum ejus; non comparatione creditorum aliorum ipsius; etenim quantum ad istum effectum consensus est inutilis; nam omnes creditors delinquentis, quoniam chirigrapharii, preferuntur Fisci agenti pro pena. Hanc limitationem probat text. in l. summa 17. quod placuit 37. l. Statius Florus, §. Cornelius Felicis, ff. de jure fisci, l. unica cum Rubrica, C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. & istis locis Doctores unanimi consenserunt. Hæc fuit originalis animadversio Dyni, quem refert Cynus in dict. l. si quis post hac 9. num. 5. Cod. de bonis prescript. non iure abeo recedens, illum enim unanimi consenserunt ceteri relati sup. num. 22. Utetur ad hanc rem explicandam Paulus, & Jason in d. l. rescriptum 11. in princ. ille m. 3. hic num. 10. ff. de paci. Lucas de Penna in d. leg. 1. n. 2. Fulvius Constantius n. 107. C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. appositissimo exemplo legatariorum, qui habent hypothecam tacitam super bonis defuncti, juxta leg. 1. & 2. C. commun. de legat. & tamen creditors defuncti, etiam chirigrapharii, illis preferuntur prius enim solvenda sunt debita defuncti, quam legata, aut fideicomissa, l. Seimus 22. §. fin. verb. Creditores ubi notat glos. verb. Accommodare, C. de jur. deliber. l. 1. universa 15. C. de legat. leg. 1. §. si quis ff. ad Trebell. l. in ratione 11. §. quod vulgo, ff. ad leg. Falcius. l. 1. §. in quibusdam, ff. si cui plus quam per l. Falcius. l. creditoribus 4. & ibi gloss. verb. Potius, l. quoties, in princ. ff. de separation. gloss. in l. hereditariorum 39. verbo Loco, ff. de action. & oblig. Asinus de executionibus 8. 7. cap. 17. Phanucus de inventar. tract. diversorum quaf. 242. n. 140. & 141. Molina de iustit. tract. 2. disp. 216. n. 8. Nam habens hypothecam pro lucro captando, in his calibus non preferunt illis, qui tractant de damno vitando. Cum vero Fisco agit pro pena, tractat de lucro, ut notant Cumanius in l. 1. num. 11. Jason num. 37. Barbosa ibi 2. par. n. 13. ff. solut. marit. Decius in l. in ambig. proditoris 83. n. 2. ff. de reg. iur. idem Jason cors. 9. num. 5. & cors. 99. num. 3. vol. 1. & cons. 67. num. 21. vol. 4. Negusant. de pign. 2. part. membr. 4. num. 117. & 118. Martin. Lauden. de Fisco quaf. 242. Franciscus Lucanus de privil. Fisci 1. par. n. 8. Menoch. de presumpt. lib. 2. presumpt. 72. ex num. 5. Peregrin. de jure fisci lib. 7. tit. 3. num. 45. Caballus resol. crim. centur. 1. casu 56. num. 121. in fin. & centur. 3. casu 201. n. 48. & 49. & casu 203. n. 20. Gratianus discept. forens. 2. cap. 271. n. 20. & 21. Caballinus millequo 198. Adnotatio ad Matellia num. singulari 71. num. 4. qua fuit etiam consideratio Angelii in summa verb. Paena num. 13. in fin. Hanc limitationem præter Dochores in predictis locis tradunt Auctori. in cap. 1. n. 9. privil. 31. de fratribus de novo benefic. investit. Boissius tract. crim. tit. de bonorum publicat. num. 82. Jul. Clarus lib. 5. sent. §. fin. d. quaf. 78. n. 29. & 31. Peregr. de jure fisci lib. 4. tit. 8. n. 11. & lib. 5. tit. 1. num. 54. & 86. Caballus resol. crim. dict. casu 201. n. 47. & seqq. & casu 202. num. 12. & casu 234. num. 2. & casu 266. ex num. 2. Franch. docif. 317. num. 7. Thesaurus lib. 4. quaf. forensium quaf. 3. Farinac. in prax. 9. 25. n. 189. Sanch. operis moralis lib. 2. cap. 22. n. 95. Anna singul. 139. Riccius collectan. 244. vers. Inferior tertio. Thusc. litt. F. concl. 383. n. 47. Everard. in locis legalibus. loco 62. à Fisco ad ditem num. 6. Decius const. 57. num. 7. Parlador. in Jesuicenturia different. 111. num. 15. Garcias Toletanus adit. 7. n. 6. C. de panis fiscal. cred. pref. lib. 10.

27 Sublimata primò hanc limitationem, ut non procedat, cum Fisco agit actione ex maleficio, non ad penam, sed pro resarcendo damno sibi per maleficium illato; nam tunc utitur actione hypothecaria privilegiata, etiam contra creditors, ut illi prius satisfact de suo interesse. Ita probat text. in l. quod placuit 37. ff. de jure fisci, ubi gloss. verb. Jus commune, & in l. unica. C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. & de jure Castellæ leg. 9. tit. 3. par. 5. ubi gloss. 9. eam in hunc sensum interpretatur. Sublimitationem tradunt

9

Azo in summa C. de privilegio Fisci num. 1. Baldus in dict. leg. rescriptum, in 2. lectura, num. 1. in fin. Ale-

xand. num. 9. ff. de pali. Vinc. de Anna singul. 139. qui refert sic decimum in Sacr. Consil. doctissimus Riccius col-

lect. 244. vers. Inferior tertio, quod creditor, Everardus in locis legalibus, loco 62. à Fisco ad ditem, num. 6.

Caballus resol. crim. cen. 3. casu 202. num. 12. & 13. Jul.

Clar. lib. 5. sent. §. fin. 9. 78. num. 31. Thalcolitt. F. concl. 383. num. 47. Negusantius de pignor. 2. part. membr.

4. num. 116. in fin. Mantica de tacit. & ambig. convert.

lib. 11. tit. 18. num. 34. Garcius Toletanus in Lucerna Ru-

bicularum ad tit. 7. num. 6. C. de panis fiscal. cred. preferri lib. 10. Et plane eidem assentitur Farinac. in prax. crim.

quest. 25. num. 189. ubi privatum creditorum ex delicto

pro danno sibi illato prefert Fisco prosequenti penam

ex codem delicto, ex consequenti prælatus Fiscum,

cum agit pro danno sibi illato, quem sequetus Sanchez operis moralis lib. 2. cap. 22. num. 95. consentit

Peregrinus de jure fisci lib. 4. tit. 8. n. 13. Caball. dict.

casu 202. num. 12. Thesaurus decis. 18. n. 8. in fin.

An vero sublimitatio ita extendenda sit ad eum ca-

sum, quo Fisco agit ad intereste suum pro expensis

factis in capiendo malefactor, & incorporandis ejus

bonis confiscatis, ita ut quod has expensas sit prefe-

rendus ceteris creditoribus, controversum est apud Do-

ctores. Nam nonnulli affirmant, Fisci privilegii priori-

ritatis, & prælationis in hoc casu locum habere adversi-

sus alios creditors. Ex iii. et Afflictus in cap. 1. verb.

Et bona committentium num. 47. in tit. que sint Rega-

lia, Peregr. de jure fisci lib. 5. tit. 1. num. 193. & 194.

Probat ea ratione, quoniam cum publice interficit de-

licita puniri, l. ita vulneratus, alia l. si ita vulneratus

52. §. finali ff. ad leg. Aquil. cum similibus, impensa

facta pro punitione delicti, ut pro interesse publi-

co, speciale meretur favorem, quemadmodum ob ean-

dem rationem impensa funeris, qua publicam causam

continet, in concursu preferunt ceteris creditoribus,

l. impensa 45. ff. de religios. & sumpt. funer. Riccius

collectan. 9. & collectan. 483. & collect. 2081. Negusant.

de pignor. 5. part. membr. 2. ex num. 28. cum infinitis

Dochoribus consulto omissis.

Alli vero negant Fisco pro istis expensis privilegium

prioritatis inter ceteros creditors, quinimò existimant, si reus non sit solvendo idoneus, creditors esse

preferendos Fisco. Ita sentit Gigas tract. de crim. lese

majestatis, sub tit. ult. de variis, & diversis questioni-

bus, quaf. 12. num. 6. quem sequuntur Hieronymus de

Laurent. dec. 121. ex num. 4. Bajardus ad Julianum Clarum

lib. 5. sent. §. fin. 9. 78. num. 169. & 170. Sanchez operis

moralis l. 2. cap. 22. num. 93. Caballus resol. crim. casu

201. ex num. 21. qui optimè prosecutur. Ratio est,

quoniam Fisco incumbit facere impensas pro puni-

entis criminibus, purgandaque malis hominibus provin-

cia: idèo enim Fisco Regis assignantur redditus Fiscales,

multæ, &

gunt pedagia, habere securas à latronibus, aliás tenerentur emendare damna deprædatorum, juxta tradita per Archidiacorum in cap. si quis peregrino, aliás cap. si quis Romipet. num. i. in fin. 24. q. 3. quos sequitur Palac. Rub. in repet. cap. per vestras notab. 6. 6. 9. n. 8. in fin. & num. 9. de donis. inter Matelli. de Magistr. 2. par. lib. 4. cap. 16. n. 21. qui plures allegat Capic. in investitura feudali, verb. Gabilis, §. colligentes pedagia pag. 115. Molina de justitia tr. att. 2. disp. 667. n. 3. 4. & 5. & Palae. Rub. in l. Tauri 45. num. 21. Item si in istis deficient, quæ eorum muneri incumbunt, poterunt eis justè denegari introitus, qui debentur in recompensationem gravaminis, & oneris illis impositi in administranda subditis iustitia, ut latè tractat Affictis in Rubrica, quæ sunt Regalia ex num. 7. & 8. vers. Unde si Rex & notat Caballus d. casu 201. n. 34. & ibidem Palacios ubi supr. ait, subditos non teneri ad servitia, si Rex non bene regat. Inadequam sit, ut qui fecit expensas pro capiendo delinquente, & eo puniendo, possit eas à Fisco recuperare, quasi negotium ejus utiliter gesserit, & onus ejus subierit, ut rectè, & cum iudicio tradiderunt Baldus in cap. 1. num. 2. in tit. hic finitur lex, & eum sequutus Petrus Grardus de Petra sancta singulari 14. n. 3. Jul. Clar. lib. 5. sent. §. fin. 9. 29. num. 7. & ad eum locum Bajard. n. 20. Petrus de Monte forte in Cons. Clementia n. 4. in recollectis, seu additionibus, Grammatica Consit. Regni lib. 2. Puteus de Syndicatu, tit. Salarium cap. 6. n. 7. Addition ultima ad Capellam Tolosanam queſt. 41. Palac. Rub. in repet. cap. per vestras, §. 39. num. 6. de donis. Averdanus de exequend. mand. 2. par. cap. 10. num. 15. Caballus resol. crim. dict. casu 201. num. 16. & sequentibus. Idque magna cum ratione, nam iste expensa sunt onus fisci, & illum oportet in his rebus expendere, ut probat text. in l. mulier inops 6. ff. de capiz. & postlim. revers. agnoscent que ibi Doctores, ego dixi sup. tit. 1. disp. n. 865. & disp. 5. n. 21. in fin. ubi plures retuli, sentiunt Jul. Clar. d. §. fin. q. 99. n. 5. Boer. dec. 303. num. 10. Bern. Diaz in præf. crim. canan. c. ult. Caballus d. casu 201. n. 14. Thusc. litt. E. consil. 632. n. 11. & illi quos post D. Thomam paulo superius retuli, facit adnotatio Cabedi decif. 8. num. 33. 1. par. Atque hoc videtur verior sententia.

Quo recente non obstat fundamentum prioris, quo nintuntur Afficti. Peregrin. nam respondendum est, onus puniendo delicta, in quo veratur publicum interesse, esse impositum fisco, & ut hoc onus agnoscat, & suscipiat, recipit omnes introitus fiscales; idèque pertinet ad ipsum facere impensam pro satisfaciendo prædicto oneri; neque ad rem facit exemplum impensa funeralia, quo Peregrinus utitur, quoniam omessa adnotatio Caballi d. casu 201. num. 43. circa æquiparationem expensarum fisci, & funeralium, qua ostendit istas expensas maximè inter se distare, ego animadverto inter utrasque expensas, quoniam ad publicam causam pertinentes, versari maximum, & evidens discrimen, quoniam in carteris omnibus convenient, quod in presenti articulo est maximi effectus, nempe expensa funeralis. & infirmatis non incumbere, nisi patrimonio defuncti, ac per consequens, ab eo solo agnoscendi debere, ita mirum non est, si præferretur omnibus creditoribus: at impensa pro puniendo delictis incumbit fisco, periclitare ad munus ejus. Ita sit, ut si patrimonium rei non sit solvendo creditoribus, & fisco pro istis impensis, nihilque ex eo remaneat, solitus privatis debitis, idem censendum sit, ac si reus nihil haberet in bonis, cum bona non dicantur, nisi quæ deductio ait alieno superiunt, l. subsignatum 39. §. bona, ff. de verbis. significat. Itaque cum causa publica non inventit patrimonium aliud, cuius onus esse possit, præfertur privatis, ut contingit in funerali; at cum habeat cui incumbat, præter patrimonium debitis exhaustum, privatis creditoribus credit.

Hac tamen sententia tunc est limitanda, cum expensa à fisco facta pro persequendo, & carcerando delinquente, aut ejus bonis capiendis, sequestrandis, & annotandis, cedunt in utilitatem creditorum, quoniam per eas bona sunt manifestata, quæ alioqui occultarentur, aut conservata, quæ alioqui dissiparentur; etenim quoad has expensas præferretur fiscus omnibus creditoribus ob æquitatem, l. interdum 13. ff. quæ potior. in pign. hab. locum enim haberet illa ratio, quod expensa fisci salvam fecissent totius pignoris causam, quoniam conciliare voluit duas prædictas dissidentes sententias Fulvius Constantius in d. unic. num. 109. C. pennis fiscalis cred. præferrit lib. 10. Sed idèo hac conciliatio non videtur esse ad rem, quo ad sit

indubitate, & in eo casu nullus ex Authoribus posterioris sententie negabit fisco prælationem: difficultas enim, in qua Doctores discordant, est quando expensæ sunt ob causam publicam puniendi maleficii, & nullo modo creditorum utilitatem, quæ ex præcisa delinquentis punitione, & incorporatione bonorum ejus nulla refutat.

Sublimes secundò primam prædictam limitationem, 32 cum fiscus agit ad peñam contentam in condemnatione, verū concurrit cum privato, ad quem pars ejusdem peñam eadem eadem condemnatione pertinet. Ponamus, condemnatum esse reum in peñam centum pro fisco, & centum pro accusatore, & concurrendo fiscum cum accusatore pro exigenda peña, tunc reo non existente solvendo utriusque peñam quantitatē, fiscus præfertur in exigendo suo credito, & parte peñam, excluditque privatum. Ita sententia Baldus in d. leg. rescriptum 11. in princ. n. 4. in l. lectur. ff. de pæctis, Negusantius de pignor. 2. par. membr. 4. n. 115. Covarr. lib. 1. var. cap. 16. num. 8. qui pro ea refert Guillermo de Cuneo, Jacobum Buttingarium, & Ancharam, Everardus in locis legalib. loco 62. à fisco ad dorem num. 6. Thusc. litt. F. concl. 399. n. 13. Julius Clarus lib. 5. sent. §. fin. 9. 78. num. 31. Farinac. in præx. crim. queſt. 25. num. 183. Sanchez operis moral. lib. 2. cap. 22. num. 94. Villadiego in polit. cap. 2. num. 134. Hanc sublimitationem Covarr. dicit probari ex text. in l. quod placuit. ff. de jure fisci, & in l. unic. C. pennis fiscalis cred. præferrit lib. 10. credito ob id, quod probare videantur, fiscum in pari causa præferti privato, quemadmodum itidem ex text. in l. si is qui 28. ff. de jure fisci, & in leg. l. C. eadem tit. lib. 10. prosecutus Peregrinus de jure fisci lib. 6. tit. 6. n. 21. cum seq. Barbofa in leg. 1. 2. par. num. 12. & 13. ff. solut. matrim. quam esse communem Doctorum conclusionem, affirmat Gabr. Sarayna ad Matefillanum singulari 71. num. 1.

Contraria nihilominus sententiam huic sublimitationi, quinam in prædicto casu fiscum privato præferendum non est, sed equali concursu pro rata cum privato participaturum ex bonis rei condemnati, sequutus est Senatus Parisiensis apud Joannem Gallum queſt. 139. revocans contrariam sententiam à iudicibus inferioribus latam, ut refert ubi sup. Covarr. Galli queſtio est 256. in stylo Parlamenti Parisiensis par. 5. ubi habes quæstiones Joan. Galli per arresta Parlamenti decisas in libro mens, eidem sententia subscrribit Peregrinus de jure fisci l. 4. tit. 8. n. 12. & Caballus resol. crim. cent. 3. casu 202. num. 11. dicens, eam in prædicta observari, quoniam contrariam agnoscat substantiabilorem in punto juris, sic ille dicit.

Hæc sententia in primis videbatur probari ex text. 34 in l. non puto 10. ff. de jure fisci. Secundum communem intellectum, juxta quem Doctores communiter notant in dubio esse judicandum contra fiscum, animadverterit Matefillanum singulari 71. Covarr. lib. 1. var. cap. 16. in princ. & n. 1. Negusant. de pignor. 2. par. membr. 4. n. 118. Simancas de Carolie. inst. 9. num. 53. Parlador. lib. 1. rerum quodit. cap. 3. §. 2. num. 36. & late tractat Barbol. in leg. 1. 2. par. num. 11. ex vers. Ad complementum autem cum numeris seq. ff. solut. matrim. Farinac. in fragment. crim. litt. F. num. 188. & 189. & Menoch. de præsumpt. lib. 2. presump. 72. per totam.

Vero tamen text. in d. 1. non puto, mihi non probat 35 communem illam Doctorum traditionem, contra fiscum in dubiis questionibus esse judicandum; inò vero tantum abest, ut id probet, ut serè credam probare contrarium, videlicet in dubiis esse judicandum pro fisco. Et enim in dubiis contra fiscum judicare adeo periculosest est, ut iudex sic judicans incurrit suspicionem delicti, & dubitationem jure fuerit, an deliquerit. De qua quæstione interrogatus Modestinus J. C. non assertor, & firmiter affirmando, sed dubitando potius respondit per verbum, Non puto delinqüere, quo respondendi modo non utimur, cum de certa, & indubitate pronunciamus, sed cum dubitate definitius, quod probable nobis videtur, sed tamen incertum esse judicamus. Quis vero prudens exponat se suspicioni delicti? Quis volet facere actum, de quo non sine ratione dubitari possit, an sit delictum? Quis volet apparere delinqüens? Itaque iudex ille, qui in ambiguis questionibus contra fiscum iudicaverat, ut demus à J. C. excusatum fuisse à culpa, & delicto, procudulio ab imprudentia non est excusatus, qui non debuit ei periculo se exponere, ut delinqüens apparuerit. Ex quo sit, judicem prudentem, qui ante sententiam tutiorem partem debet eligere, ut animadvertemus supra cit. 1. disp. 3. n. 29. non contra fiscum, sed

in favorem fisci judicatorum. Itaque juxta verum genuinum intellectum in illo textu solum deciditur, fiscum non habere privilegium, ut in dubiis questionibus pro ipso judicetur, quemadmodum habet dos, l. in ambiguis 86. ff. de reg. jur. non tamen inde colligitur, pro privato contra ipsum esse judicandum; non enim omnia, quæ licent, expedient, docente Paula 1. Corinb. 6. n. 12. & cap. 10. n. 22. Quo pertinet J. C. sententia in l. non omne 187. in princ. ff. de reg. jur. & Ciceron. orat. 35. pro Lucio Cornelio Bald. num. 8. est enim aliquid, quod non operatur, etiam si licet. Quam interpretationem reprobata multorum diversa sententia eleganter prosequitur Barbofa. in l. 1. 2. part. ex n. 14. ff. solut. matrim. canque tradiderunt Bulgarinus in eadem l. 1. num. 5. Bartholomæus Socin. n. 8. Marianus Soc. Jun. num. 26. & 27. Duarenus ad l. 1. ff. solut. matrim. col. 4. & ad tit. de re iudicata prelect. 31. ad l. inter pares circa fin. Curt. Jun. & Ruin, ab eodem Barbofa relati. Joan. Garcia de nobil. gloss. 25. n. 6. vers. Eo autem,

36 Igitur prædicta sententia probatur à Peregrino d. tit. 8. num. 12. vers. Mibi vero, quoniam nullibi in jure reperitur, quod ubi ex eodem facto duo oriuntur creditores, seu ex dispositione legis, seu ex sententia, alter alteri præferatur in concursu; sed ambo æqualiter admittuntur. Prælatio autem consideratur, cum ex duobus diversis factis duo creditores resultant; tunc enim de jure prioritatis in concursu oritur controversia. Cum igitur in præsenti casu fiscus, & privatus ex eadem sententia fiant creditores, dicendum erit, in bonis rei pariter concurrere debere sine prælatione ulla, juxta regulam l. reos 11. §. cum rabulis, ff. de duobus reis, & in l. 1. Cod. se plures una sententia, & dicta supr. tit. 1. disp. 5. num. 42. Confirmat eamdem doctrinam ex alia Bart. in l. Contralitus 17. num. 4. & 5. Cod. de fide instrum. ubi docet, si instrumento uno, & eodem repertiantur plura pæcta, unum scriptum prius in favorem unius, alterum scriptum post in favorem alterius, unum non posse contra alterum prætendere prælationem in tempore, quia omnia defumunt vires, & robur simul, & semel ex perfectione unius contractus. Et in legatis, etiam si alia prius, alia posterius scribantur in testamento, aut codicillis, nullum prioritatis ordinem servari, docuit J. C. in leg. is cui 5. §. qui prior, ff. ut in poss. leg.

37 Factor quidem, opinionem Peregrin. esse fatis æquam, & verisimilem, sed cum prior autoritate præponderet, sitque magis communis, crederem, difficulter pro ea obtinendum, quidquid eam magis præxi receptam dicat Cabal. Præsentem cum fundamento Peregrini faciliter posset occurri, si dicamus, cum ex uno, & eodem actu resultant duo creditores cum æquali, & pari jure, inter eos non inventari prioritatis prærogativam, quod pertinet text. & doctrina à Peregrino allegate ad suæ sententia confirmationem; sed cum inter ipsos non est paritas, sed inæqualitas, quoniam ex eodem actu resultent, possit inter eos inventari prælationem. Sic continet in casu, de quo loquimur, nam quoniam fiscus, & privatus sint creditores ex eadem sententia, jus ipsum prætulit privato fiscum, dum induxit in favorem fisci hypothecam, non in favorem privati. Cum igitur fiscus sit creditor hypothecarius post sententiam, ut dixi superius n. 23. præferetur privato creditori chirographario ex eadem sententia. Neque obserit, quod hypotheca fisci sit item inutile contra creditores, ut superius adverti num. 26. Id enim intelligendum est de creditoribus, qui creditum fisci aptecebant, non de illis, qui ex una, & eadem causa cum fisco simili cooperunt esse creditores, ut insinuat text. in d. l. quod placuit. ff. de jure fisci. Quæ considerationes conjunctæ cum maxima auctoritate Doctorum, qui primam sententiam tuentur, redundant probabilissimam opinionem pro fisco.

38 Secunda limitatio non est minus celebris, ut fisco non competat hypotheca in bonis rei, quæ ipso jure fisco addicuntur, sive quota pars ejus, sive universitas bonorum, sive singula res confiduntur. Ratio est, quia quando peña confiscationis ipso jure incurrit, fiscus in bonis rei statim acquirit dominium, & plenam jus, l. commiss. 14. cum gloss. ibi, verb. Statim, quæ refert concordantes, ff. de publ. & vettig. Non igitur potest habere hypothecam, quæ non cadit in re propria, l. si rem 29. ff. de pignor. action. l. neque pignus 46. in princ. ff. de reg. jur. Hæc fuit originalis doctrina Guillielmi de Cuneo in d. leg. rescriptum 11. in princ. ff. de pæct. quem omnes referunt, & approbat, Bald. ibi n. 3. Albericus num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60.

Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si quis post bac 9. num. 10. C. de bon. proscript. Fulvius Constantius in l. unicatum 106. circa fin. Cod. de penis fisc. cred. præf. lib. 10. Telius Fernandez in leg. 4. Tauri num. 60. Illud tamen Doctores unanimi consenserunt, p. 39 num. 4. Fulgos. num. 4. Salycetus in l. si