

Durand sculp.

Jacobus, Joannes, Anna,
Lemulier Divionensis Eques.

F. 178.006
~~61347~~



Cabel invenit et Sculpsit

Cartouche Pitoresque

A Paris chez Jacques Chereau rue St Jacques au grand St Remy.

Avec Privilege du Roy.

1

imperatoris
justiniani institutionum
Præmium

jus romanum ē collectio legum justiniani jussu compositarum, aut. ab eo promulgatarum.

Quatuor partibus constat; institutionibus, digestis, ceu pandectis, codice et novellis.

institutiones sc. i.e. juris elementa, jussu justiniani promulgata, in quatuor libros distribuuntur. §. 4. in præmio

Digesta ceu pandectæ sc. veterum

id.) juris-consultorum responsa; in quinquaginta libros divisa.

Codex constitutionum imperatorum collectio; in duodecim libros disciditur.

§. 2 in præmio

Novellæ 3t. centum sexaginta et octo Constitutiones, pro variis emergentibus causis, ab ipso-met. Justiniano promulgatæ.

Liber I.us

Titulus Primus

De justitiâ et jure

inppio ht. et l. 10. ff. eodem.

Justitia est constans et perpetua voluntas jus suum cuique tribuendi.

Dicitur, constans et perpetua, q cùm justitia sit virtus, definiri dt. ut. in se, ō ut. in hoc considerata.

Justitia duplex ē; distributiva et commutativa.

Distributiva ea ē quæ in præmiis, poenis que, pro cujus que merito distribuendis consistit, habitâ personarum raone.

Commutativa ea ē, quæ in contractibus et regendis civium negotiis versatur, nullâ personarum habitâ raone.

Jurisprudentia ē rerum divinarum et humanarum notitia, justi atque injusti

§. 1. h. t. et l. 10. §. 2.

vide vinn. in §.um jum commentariis verbo naalis pas.

Primarium illud ē, od a naali et recta rōne nobis insitum ē, ut cultus erga deum, pietas erga parentes, amor patriæ et illud pptum; alteri ne feceris, od tibi fieri nolis.

Secundarium illud ē, od, exigentibus necessitatibus humanis, gentes humanæ, discursu ope, sibi constituerunt: ut bella, captisitates, commercia, et oes fere contractus.

jus civile illud ē od quisque populus sibi constituit proprium

§.3. h. t. **Duplex** ē: scriptum et o scriptum.

Scriptum illud ē od certum habet auctorem, publicā que auctoritate fuit promul-

promulgatum, ut leges, constitutiones.

Scripti juris sex vulgo referuntur species: §.4. 5. 6. 7. 8. h. t. lex, plebiscita, senatus-consulta, pp̄um placita, magistratuum edicta, responsa prudentum.

Lex ē od populus romanus, senatorio magistratu interogante, veluti consule, constituebat. §.4. h. t.

Plebiscitum ē od plebs, plebeio magistratu interogante, veluti tribuno constituebat. id.

Populi appellatione, universi cives, commoratis patriciis et senatoribus, significantur. id.

Plebis nomine, ceteri cives, patriciis et senatoribus exceptis, significantur. id

Senatus-consultum ē od

§.5.h.t. Senatus jubet et constituit.

Principum placita ſt. quæ ppi placuit, §.6.h.t. sim legis habere; constitutiones appellantur.

Constitutionum aliæ ſt. generales, id. aliæ personales.

Generales ſt. quæ oes tenent. id. in fine.

Personales ſt. quæ certas personas, certa §.6 h.t. corpora o transgrediuntur, nec trahunt ad exemplum, privilegia proprie dicuntur.

Generales constitutiones triplicis generis ſt.: edictum, rescriptum, et decretum.

edicta ſt. generales constitutiones quas princeps proprio motu emittit ad ordinationem

totius reipublicæ.

Rescripta ſt. responsa ppis ad magistratuum relationes vel ad suplices privatorum libellos emissa.

Decreta ſt. constitutiones generales quibus princeps, causā cognitā, privatorum dirimit controversias.

e Magistratuum edicta o modicam §.7. h.t. obtinent juris auctoritatem, jus honorarium solemus appellare.

Responsa pridentum ſt. sententiæ et §.8. h.t. opiniones eorum, quibus permissum erat de jure respondere, qui juris-consulti appellabantur.

Jus o scriptum, seu consuetudo, e od usus

approbasit; diuturni enim mores, inquit imperator, consentientium tacito concensu comprobati, legem imitantur.

Consuetudo, ut valeat, requiritur 1° ut sit rationi consentanea; alias, abusus foret; 2° ut tacito populorum concensu recepta sit; 3° ut certo temporis spatio, dd judicis arbitrio relinquitur, fuerit usurpata. 4° ut lexe deficiat.

Origo ejuris scripti et o scripti ab institutis diuarum civitatum, athenarum scilicet et lacedemoniorum fluxisse videtur. in his enim civitatibus ita agi solitum erat, ut lacedemonii quidem magis ea, quæ pro legibus observabant, memoriæ mandarent: athenienses vero ea, quæ in legibus scripta comprehendissent, custodirent.

text. just. ch o in elegantes.

Tria sit juris objecta: persona, res et actiones.

Titulus 3.us
De primâ personarum Divisione.

Prima personarum divisio fit in hoes liberos et servos. in ppijs h.t.

Libertas e naalis facultas cuique faciendi dd libet, ni si id vi aut jure prohibeatur. §. 1. h.t.

Dicitur si id vi; voluntas enim coacta semper e voluntas.

Dicitur aut jure; hoc est legum auctoritate.

De prima personarum divisione

Servitus ē constitutio juris gentium quâ quis dominio alieno contra nāam subjicitur. §. 2 h.t.

Servitus a jure gentium accepit originem, et contingit captivitate, nativitate, et facto illius qui major vigenti annis se venundari passus ē ad pretium participandum. §. 4. h.t. l. 1. ff. quib. ad lib. proc. non licet.

Poeta ad libertatis excellentiam probandam, sic ait:

O bene pro toto libertas venditur auro.

inter servos nulla ē differentia quoad conditionem, ꝫ solum quantum ad ministeria. §. 3. h.t. l. b. ff h.t.

inter liberos hōes ea ē distinctio, ut alii sūt ingenui, alii libertini. §. 5. h.t.

De Libertinis.

Titulus Quartus
De ingenuis

ingenuus ē is qui statim ut natus est, liber ē, nec ex justâ servitute unquam fuit manumissus. in pr. h.t.

Ut quis nascatur ingenuus, sufficit liberam fuisse matrem vel tempore conceptionis, vel tempore partus, vel etiam minimo momento dum in utero infantem gestaret, in questione ingenuitatis partus ventrem sequitur. ibid. et l. servorum b. ff de stat. hom.

Titulus Quintus
De Libertinis

Libertini sūt qui ex justâ servitute fuerint.

De secundâ personarum divisione

manumissi; manumissio enim ē libertatis datio.

in ppio h.t. et l. 6 ff de stat. hom.

Solus dominus liberam habens rerum suarum dispositionem ſt. manumittere, modo ~ creditores, fraudandi animo, facta ō fuerit manumissio.

Titulus sextus

De his, qui ſt. sui vel alieni juris

Secunda personarum divisio fit in eas quæ sui juris ſt, et eas quæ ſt. alieni juris.

in ppio h.t. et l 1 ff eod. t.

Sui juris ſt, qui nec dominicæ potestati ~ subjecti ſt, et cujuscumque ætatis sint, patres ~ familias vocantur.

De secundâ personarum divisione

Juris alieni ſt. qui vel patriæ vel dominicæ potestati subjecti ſt, et cujuscumque sint ætatis, ~ filii familias aut servi dicuntur.

itaque potestas proprie dicta duplex est; ~ dominica, et patria.

Dominica potestas ē jus utendi et ~ abutendi servis, quatenus rāō juris patitur.

Dicitur, jus utendi, et abutendi; q potestatis dominicæ duplex præcipuus est effectus.

Primus ē jus utendi, hoc ē, per servos ~ acquirendi; id id enim servus acquirit, id totum statim domino acquiritur.

§. 1. h. t. et §. 3 per quas pers. nobis acq. infra.

Secundus effectus, ē jus abutendi servis,

l. 2 §. 2 ff ad legem aquil.

hoc ē, jus eos vendendi, manumittendi, atque etiam occidendi, servi enim jure civili quadrupedibus æquiparantur.

Verum jus vitæ et necis in servos variis principum constitutionibus paulatim imminutum ē, et ad modicam castigationem redactum.

Titulus septimus
De patriâ potestate

Patria potestas ē jus utendi et abutendi liberis justè quæsitis, parentibus virilis sexus, jure civili concessum.

Dicitur utendi, hoc ē, id id filius olim acquirebat, id totum patri acquirebatur; et hic ē primus effectus patriæ potestatis.

Dicitur et abutendi, q poterat olim pater filium vendere, emancipare, vel etiam occidere; od quidem jus exc lege romuli patribus concessum fuerat, his verbis; in liberos suprema patrum potestas esto, venundare, occidere, liceto; 3 jus vitæ et necis postea fuit sublatum.

l. 11 ff de lib. et posth. l. 10 cod. de pat. potest.

Dicitur liberis justè quæsitis, q in liberos naales o competit patria potestas; o competit etiam nec aso materno, q eorum familiam liberi o sequuntur; 3 ttum parentibus virilis sexus, nec ttum in filium, 3 in nepotem.

Dicitur jure civili, qm̄ vis in jure gentium sit patria potestas quoad originem, juris civilis ē quoad effectus quos producit.

l. 2 ff de just. et jure

Tribus modis acquiritur patria potestas; justis nuptiis, legitimatione et adoptione.

Titulus octavus
De nuptiis

Nuptiæ ff. viri et mulieris conjunctio, individuam vitæ consuetudinem continens.

§. 1. tit. præced. et l. 1. ff. de ritu nupt.

Dicitur viri et mulieris conjunctio; q polygamia, apud romanos, sub pœnâ infamiæ erat prohibita.

l. 1. in fine l. 13. §. 2 ff de his qui not. inf. et l. 18. C. ad leg. Jul. de adul.

Conjunctio animorum elegitur, potius qm corporum, o autem concubitus facit nuptias, s contrahentium consensus; qmvis conjunctio corporum

l. 220 §. ult. ff de V. S.

sit necessaria ut liberos procreare possint.

Dicitur individuam v. q inspecto contrahentium voto contrahebantur nuptiæ, ut nunquam dissolverentur; nuptiæ enim totius vitæ consortium continens.

l. 1. ff de ritu nupt.

inspecto tamen exitu, divortium permittebatur, majoris mali vitandi causâ, v. G. veneficia, neces &.

justæ nuptiæ dicuntur quæ, servatis legum ppiis contrahuntur;

in ppiis hoc tit.

hæc ppia quatuor ff.: civitas, pubertas, contrahentium consensus, et consensus parentum quorum potestati subjiciuntur contrahentes.

in ppiis hoc tit.

Civitas requiritur rãone effectuum et solem-
nitatum civilium quæ a solis civibus romanis ſunt ~
adimpleri, nuptiæ dicuntur.

inter peregrinos contrahitur matrimonium,
od juris gentium ē, nimirum rãone cohabitationis et
fidei quã ſe sibi invicem obstringunt conjuges.

inter ſervos ē contubernium, od juris nãalis ē,
rãone ſcilicet nudæ procreationis sobolis; unde ſervus ~
et ancilla conjuges ꝓprie ō dicuntur, ſ contubernales.

Pubertas requiritur ut generare, id ē liberos
procreare possint contrahentes.

Pubertas itaque ē generandi facultas, et ~

in ꝓpiis hac tit. vide l. in orbe 14. ff de ſtat. hom.

vide l. 3. ff de interd. nupt.

l. 220. §. 3. ff de V. S.

æstimatur ex annorum numero.

Duplex ē; inchoata et completa.

inchoata æstimatur in masculis anno decimo
quarto, et in fœminis anno duodecimo completo.

Completa in masculis anno decimo septimo,
et in fœminis anno decimo quarto estimatur; pubertas
inchoata sufficit ad nuptias.

Concensus contrahentium in nuptiis
requiritur.

I.º q nuptiæ ff. contractus, et in vi contractu ~
requiritur concensus contrahentium.

2.º q nuptiæ coactæ tristes et luctuosos sæpe exitus

in ꝓpiis hac tit. Quib. modis tol. fin. infra

l. 40. §. 1. ff de ritu nup.

l. 2. 3. 15. §. 2. ff de ritu nup. et in ꝓpiis h. t.

l. 1. §. 2. et 3. ff de pactis et l. 33. de oblig. et act.

cum requisitis. extat de sponsal.

habere solent.

Hinc filius a patre cogi o ꝓh ad nuptias metu grasi, ꝫ si metus levis aut reverentialis interfuerit, ~ nuptiæ valebunt.

Concensus parentum requiritur jure nãali,

l. 22. §. 4. ff ad leg. filiam. De adul. 1º propter reverentiam ipsis debitam; 2º q parentes optimum consilium pro liberis capere presumuntur: jure civili 1º de necessitate, q liberi sᵗ in potestate, ac dominio parentum,

§. 7 infra De adopt. 2º ne ĩnscio suus hæres agnascatur.

Caterùm concensus parentum tacitus,

l. in sponsalibus. §. hoc ē. 1. ff de sponsal. l. 6. cod. de nupt. scia cum patientiâ, sufficit ad nuptias, cum ~ parentes semper consensisse videantur, ni aperte eᵗ

evidenter dissentiant.

Quinque sᵗ nuptiarum impedimenta: cognatio, affinitas, publica, honestas, dignitas eᵗ potestas.

Cognatio ē vinculum solius sanguinis, vel solius familiæ, vel utriusque simul.

Unde triplex distinguitur; mere nãalis, ~ mere civilis eᵗ mixta.

Cognatio mere nãalis ē solius sanguinis vinculum eᵗ oritur ex illegitimâ conjunctione.

Mere civilis cognatio ē solius familiæ ~ vinculum eᵗ oritur ex adoptione.

Mixta ē vinculum sanguinis eᵗ familiæ

simul, et oritur ex justis nuptiis.

In cognatione duo sunt consideranda; linea et gradus.

Linea est cognatorum series.

Duplex est: recta et collateralis.

Recta linea est series parentum et liberorum, V. G. pater, avus, filius nepos &.

Collateralis eorum est ordo qui in eodem stipite veniunt, et quorum unus ab altero non descendit, V. G. duo fratres duo consobrini &.

Gradus est distantia unius cognati ab altero cognato, et estimatur ex numero personarum

genitarum demptâ communi stipite.

Cognatio in lineâ rectâ nuptias impedit in infinitum, in lineâ verò collaterali usque ad quartum gradum exclusive; unde permittuntur V. G. inter consobrinas, patrueles, amitinos &.

S. 1. h. tit.

S. 4. h. t. et l. 3 ff de rit. nup. l. celebrandis. 19. cod. de nup.

Fratres autem, patrueles, et liberi duorum fratrum.

Amitini sunt, fratris sororis que liberi.

Consobrini sunt, duarum sororum liberi.

Affinitas est necessitudo cognationi similis, inter unum e conjugibus, et alterius conjugis cognatos nuptiis contracta.

§. 4. h. t. et l. quia ff. de ritu nupt. Propter affinitatem nuptiæ prohibentur, inter socerum et nurum, generum et socrum.

§. 8. h. t. et l. 34. §. 2. de ritu nupt. Comprivigni nuptias contrahere prohibentur, inter se et affines.

Comprivigni et liberi ex priori matrimonio nati quorum parentes inter se nuptias contraxerunt.

§. 9. h. t. et l. 12. §. 1. et 2 ff de ritu nupt. Publicæ honestatis ratione nuptiæ prohibentur V. G. inter patrem et sponsam filii.

l. 16. et 32. ff de ritu nupt. Ratione dignitatis inter senatorem et mulierem turpem.

l. 30 ff de ritu nupt. Ratione potestatis pupillam inter et

tutorem, ne nuptiarum velamento fraudes administrationis tegantur.

Sectio unica

De legitimatione

§. 13 h. t. Legitimatio est actus quo liberi ex soluto et soluta geniti legitimantur.

Triplex procedit legitimatio: nempe per oblationem curiæ, subsequens matrimonium et per principis rescriptum.

Titulus nonus

De adoptione

l. 1. ff de adop. adoptio est actus legitimus, naam imitans, quo

qui filius familias alicujus ō ē, ejus tamen filius familias efficitur.

§. 4. et 9. h. t.

Nam imitatur adoptio, hinc 1o qui generare non ōō incapax ē, ō pōt adoptare, ñ ex ppiis rescripto;

§. 4. h. t. l. 40. §. 1. ff de adopt.

hinc 2o adoptans ōt ee major adoptato plenā pubertate, q qui tardiùs generant, hac ætate saltem generare, et pro monstro esset filium ee patre natu majorem; hinc 3o

tot. tit. inst. de patria potest.

mulieres olim ō poterant adoptare, q patriam potestatem tribuebat adoptio, mulieribus autem patria potestas non competebat.

§. 10. h. t.

hodie ex indulgentiā principis, ad solatium liberorum amissorum, adoptare pnt.

§. 1. h. t. et l. 1. §. 1. ff de adopt.

adoptio duplex ē: specialis et adrogatio, ceu arrogatio.

§. 1. h. t. et l. 2. in ppiis ff de adopt.

adoptio specialis ea ē quâ filius familias a patre suo datur in adoptionem, auctoritate magistratus.

l. 2. in ppiis ff. de adopt.

adrogatio ea ē, quâ pater familias se ipsum et oā bona sua in alterius potestatem transfert ppriis auctoritate.

l. 1. ff de minoribus

impubes ō poterat olim adrogari; q ob infirmum animi judicium multis que captionibus suppositum, adrogani suæ consentire ō poterat.

vide justinian

hodie verò ex constitutione divi antonini

unhæ tit. §. 3. etiam impubes adrogari pot, si honestæ sit adrogationis causa, expediat que pupillo.

Titulus decimus
Quibus modis jus patriæ potestatis solvitur?

Pluribus modis solvitur patria potestas; 1o. morte patris aut filii.

e Morte vero avi, ita demùm solvitur, si, eo mortuo, nepos o. sit recasurus in patris potestatem.

2o. eminenti filii dignitate, V. G. præsulis, prætoris, aut præfecti; et ōi modō capitis diminutione, maximā scilicet et mediā, hoc e, servitute et deportatione quā

civitas amittitur, q in his casibus civitas amittitur, patria autem potestas civibus romanis propria e. §. 2 de patria potest.

Captivitate patria potestas o extinguitur, 3 quiescit tium, et in suspenso remanet, id que propter jus postliminii, vel legis cornelie fictionem. l. 12. §. 1. et l. 22. §. 2 ff de capt. et postl. revers.

Solvitur denique patria potestas, etiam minimā capitis diminutione, V. G. emancipatione.

emancipatio autem e actus legitimus quo filius a patriā potestate sponte dimittitur. l. 3. ff de emancip.

Dico sponte, q parentes cogi o pnt. ad filios emancipandos, q emancipatio e beneficium, beneficium autem ab invito exigi o pt. l. 31 ff de adopt.

Titulus undecimus
De tutelis.

§. 1. h. t. et l. 1. ff de tut.

Tutela ē vis ac potestas in capite libero, ad tuendum eum, qui propter ætatem se defendere nequit, jure civili data ac permissa.

Dicitur potestas, id ē auctoritas, quæ potestas ē improprie dicta.

Dicitur in capite libero; filio enim familias aut servo, qui habent a quo defendantur, ō datur tutor.

§. 2. h. t. l. 1. §. 1. ff de tutelis.

Dicitur ad tuendum eum, tutor enim datur ppaliter personæ, et præcipuum tutoris officium, ē tueri ac defendere pupillum sibi commissum, unde tutores

quasi tuitores atque defensores appellantur.

Dicitur jure naturali, tutela enim juris ē naalis quoad originem, verum ē juris civilis quoad formam et modum dandi tutores. tit. de attil. tit. infra §. 6.

Dicitur data ac permissa, per tutelam autem datam intelligitur legitima quæ lege datur, et per permissam intelligitur testamentaria et datiua quæ lege permittitur.

Hinc tutela triplex distinguitur: testamentaria scilicet, legitima et datiua.

Testamentaria tutela ea ē, quæ, permittente lege duodecim tabularum, a testatore

De testamentariâ tutelâ.

demandatur in liberos impuberes, in potestate constitutos, nec in patris potestatem recasuros.

Dicitur permittente lege, q nemo, prisatâ ~~auctoritate~~, posteritati suæ legem dicere pt; qui autem liberis testamento tutorem assignat, posteritati suæ dicit q nemo civem romanum alterius subjicere posteritati pt, ni permittente lege; hoc igitur permissum e his verbis: uti quisque pater familias super pecuniâ, tutelâ ve rei suæ legassit, ita jus esto.

additur in potestate constitutos, q tutor datur jure patriæ potestatis. l. 40 in fine ff de adm. tut. l. 43.

unde sequitur 1° tutorem a patre dari o posse

De testamentariâ tutelâ

filio emancipato, q emancipatione tollitur patria potestas; datus tamen a magistratu confirmatur. §. 3. h. t. l. 4. ff de testam. tutelâ &c.

hinc 2° tutor a matre dari o pt filiis, q in ejus potestate o st constituti; datus tamen a magistratu confirmatur cum inquisitione, modo mater liberos instituerit hæredes. l. 2. ff de confirm. tutore. l. 4. de confirm. tutore.

hinc 3° filio exhæredato tutorem dare potest pater, q exhæredatione o tollitur patria potestas. l. 9. personæ. 14 ff de testam. tutelâ et l. 4 ff h. t.

hinc 4° asus tutorem dare pt nepotibus, modo in patris potestatem o st recasuri. §. 3. h. et l. 1. §. 2. ff eod.

hinc 5° denique; posthumis quoque tutor recte datur, q pro jam natis habentur, cum de eorum commo- §. 4 h. t. l. 1. §. 1. ff de testam tut. l. 4. et 20.

ff de stat. hom. Dis agitur.

Titulus duodecimus
Qui testamento tutores dari possunt.

in pr. h. t. Tutores testamento dari pnt, 1o patres familias,

tit. de excusat. tut. in pr. Inst. eod. l. 2. d. 2. ff qui pet. tut. 2o filii familias; q in muneribus publicis pro patribus familias habentur. tutela autem e minus quasi ~ publicum, quatenus reipublicæ interest pupillos o ~ manere indefensos.

§. 1. h. t. 3o servus etiam testatoris proprius dari potest tutor, hoc autem cum libertatem tacite consequitur.

Servus quoque alienus, minores, furiosi

tutores dari pnt; id que sub conditione semper tacitâ quando servus factus erit liber, minor factus erit ~ major, aut furiosus sanæ mentis, interim que a ~ magistratu tutor datur.

Mulieres ee tutrices olim o poterant, verùm jure novo mater vel avia tutelam gerere pnt, modo a secundis nuptiis abstineant, velleiani que senatus- consulti auxilio renuntient.

authen. matrem avia, cod. quando mul. tut. offic. fungi pot. nov. 118. c. 5. h. l. 3 eod. 4. cod. quando mul. tut. offic. fungi pot. nov. 22.

Titulus decimus tertius
De legitimâ agnatorum tutelâ.

Tutela legitima ea e, quæ, testamentariâ l. 4. in pr. ff de

De legitimâ agnatorum tutelâ

Legit. tut.

deficiente, lege defertur.

Quadruplex ē: agnatorum, patronorum, parentum, et fiduciaria.

agnatorum legitima tutela ea ē, quæ proximis agnatis lege defertur, per consequentias legitimæ hæreditatis.

L. 1. in pprio ff de legit. tut.

Verba legis Duodecim tabularum quibus legitima tutela proximis agnatis defertur; hæc sunt: ast si quis intestatus moritur, qui suus hæres impubes erit, agnatorum, gentilium que in eo pecuniâ que ejus potestas esto.

L. 1. in pprio ff de

Dico proximis agnatis, q cum proximiores

De legitimâ agnatorum successione

agnati ad successionem ab intestato vocarentur, tutelæ onus subire debeant.

agnati sŧ conjuncti per personas virilis sexus, qui nullam passi sŧ capitis diminutionem; v. g. frater ex eodem patre natus, patruus, amita &c.

S. 1. h. t. I. ff de legit. tut.

agnatio enim ē familiæ vinculum.

gentiles qui nati ex eodem genere, simili nomine appellantur.

Conjuncti vero per fœminini sexus personas, vel etiam masculi qui capite minuuntur, cognati dicuntur.

Cognatio autem ē solius sanguinis vinculum; ĩ illæ differentiæ hodie ablatæ sŧ.

Nov. 118.

Titulus decimus quartus
De capitis diminutione

l. 1 ff de capit. minutis

Capitis diminutio ē prioris status mutatio.

Status verò ē conditio cujusque privati quem habet vel a naturâ, vel a civitate, vel a genere; unde triplex distinguitur; libertas, civitas et familia.

Unde etiam capitis diminutio triplex ē; maxima media et minima.

l ult. ff de capite minutis

Maxima ē amissio libertatis et consequenter civitatis et familiæ, v. g. is qui in metallum fodiendum damnatur.

l 5 h. quidam 17 ff de pœnis.

Minor seu media ē amissio civitatis consequenter et familiæ, v. g. deportatione in insulam.

§. 2. h. t.

Minima ē amissio familiæ quæ contingit adrogatio.

§. 3. h. t. l. ult. ff de capt. minutis.

Servus manumissus, capite o minuitur, q nullum caput habet.

§. 4. h. t. l. 32. ff de R. J. l. 24 ff. de adim. leg. l. 3 in fin.

Titulus decimus quintus
De patronorum legitimâ tutelâ

Legitima patronorum tutela ē ea, quæ patronis defertur, in libertos suos impuberes, per consequentias legitimæ hæreditatis; lege duodecimâ tabularum.

h. t. in pr.

Dico per consequentias legitimæ hæreditatis; q ubi ē successionis emolumentum, ibi et consequenter tutelæ onus plerùmque ēē debet. L.10. ff De R. J.

Titulus decimus sextus
De legitimâ parentum tutelâ.

Parentum Legitima tutela parentibus defertur, in liberos, quos emancipaverint, impuberes, per consequentias legitimæ hæreditatis.

exemplo patronorum legitimæ tutelæ fili. recepta. in ppiis h.t.

Titulus decimus-septimus

De fiduciariâ tutelâ

Tutela fiduciaria ea ē, quæ, mortuo parente, legitimo tutore, defertur patri in filium, vel fratri in fratrem, vel patruo in nepotem ex fratre.

Jure codicis repetitæ prælectionis, hoc tutelæ genus sublatum ē, ex quo scilicet voluit Justinianus jura legitima per emancipationem o tolli; unde legitima hodie ē hæc tutela. l. ult. cod. de leg. hæred. et fideic. lib.

Titulus decimus-octavus
De atiliano tutore, et eo, qui ex Lege juliâ et titiâ dabatur.

ea ē dativa quæ, legitimâ et testamentariâ

deficiente, ~~lege~~ defertur a magistratu.

inscribitur hic titulus de attiliano tutore &c.

q auctoritate legis attiliæ, romæ; in provintiis vero
auctoritate legis ejuliæ et titiæ a magistratu demandatur.

Dicitur testamentariâ et legitimâ deficiente, q.
l. 2. §. 2. ff. quib. pot. tut. in tutelis prior semper e testatoris, ac sequitur legis
dispositio.

Caterum tutela datiua e actus legitimus,
l. 44. ff de R. J. unde neque diem, ~~n~~eque conditionem recipit, in quo
differt a testamentariâ.

Titulus decimus-nonus.

De tutorum auctoritate

Tutorum auctoritas, e negotii, od pupillum
l. 3 ff de auctb. tutor. inter et alium, qm cum tutore, actu geritur, a presente
tutore, pure et expressè interposita approbatio.

Dicitur inter et alium qm cum tutore, nam
si pupillum inter et ipsum tutorem judicium agendum
eet, curator addi deberet, q tutor o pt ee auctor in rem
l. 13. §. 4. ad Senat. trebell. §. ult. h. t. l. 1. et 4. in pr. ff. de auct. tut. suam, et preterèa duplicem personam, actoris scilicet
et rei sustinere nemo pt.

Dicitur a presente tutore, corpore scilicet et
animo; ut enim tutor per se ipsum cognoscere, id
negotii geratur.

Dicitur expresse, id e verbis expressis,
l. 3. ff de auctorit.

De tutorum auctoritate

tut. et l. 1. D. 2 ff de tut.

o vero nutu vel silentio.

Triplici modo possumus considerare pupillum: vel enim ē infans, et tunc nil ꝯ facere pōt, nequidem cum tutoris auctoritate, ꝫ ipse tutor solus ea gerit et ꝯ administrat.

in ppio h.t. §. 9 inst. de inutilib. stipulat.

Si vero infantiæ vel pubertati proximus sit, conditionem suam meliorem facere pōt; v. g. ab alio stipulari aut accipere, absque tutoris auctoritate.

l. 19. ff de R.J.

Sed in his contractibus ubi mutua nascitur obligatio, contractus claudicare dicitur ex parte pupilli; obligatus enim ē solus qui cum pupillo contraxit, nisi

l. 3. §. 4 ff de reg. gest.

in quantum pupillus factus ē locupletior.

Quibus modis tutela finitur?

§. 1. h.t. l. 9. §. 3 et l. 11. ff h.t.

Pupillus hereditatem sive directo, sive per fideicommissum adire ō pōt, sine tutoris auctoritate; ꝛao ē q hereditas quæ lucrosa videtur, sæpe damnosa fit.

Titulus decimus-nonus.

Quibus modis tutela finitur?

in ppio et §. 1. 3. et 4. h t.

Pluribus modis tutela finitur; 1º ex parte pupilli, morte, pubertate et quālibet capitis diminutione, nempe servitute, deportatione, et damnatione.

l. arg. l. 32. ff de R.J. l. 24. §. 1. ff. de tut.

Servitute, v. g. si pupillus jam doli capax in servitutem fuerit a patrono revocatus; servus enim in tutela ee ō pōt, cum sit in potestate domini, a quo defendi potest.

Quibus modis tutela finitur?

Deportatione; si pupillus, ob grave

delictum, fuerit deportatus; q deportati ex civium romanorum numero tolluntur: tutela autem juris ē civilis, et deportatus amittit ea, quæ juris civilis ꝛ. (D. 1. De lud. s. 2. De capit. diminut.)

adrogatione; v. g. si pupillus se dederit in adrogationem, tunc enim adrogantis potestati subjicitur. (D. 11 de adopt. D. 1. h. t. l. 14 ff De tutel.)

Cæterum 2°. finitur tutela, morte, excusatione, suspecti remotione, et maxima et media capitis diminutione; exceptâ agnatorum tutelâ quæ finitur etiam minimâ capitis diminutione tutoris; q cessante causa, cessat effectus. (D. 3. 4. et 6. h. t. D. 4. h. t.)

De curatoribus

Verùm captivitate tutoris, quiescit tutum & suspenditur tutela, propter jus postliminii, reversus enim tutor, tutelam jure postliminii recipiebat. (D. 2 de captiv. tut.)

Titulus vigesimus

De curatoribus

Curator dicitur, qui potestatem habet gerendorum negotiorum ejus, qui propter fragilem adhuc ætatem, corporis se aut mentis vitium, rebus suis gerendis par ēe nõn. (in ppio h. t.)

Curator itaque datur propter ætatem fragilem minoribus; q fragile adhuc ipsorum ē judicium, multis que captionibus suppositum. (l. 1. ff de minor.)

De curatoribus

Ob mentis vitium, curatores dantur furiosis, mente captis, et prodiguis; q negotia sua gerere ō pnt. §. 3. et 4 h.t.

Ob corporis vitium, curatores dantur mutis, surdis perpetuis que morbo laborantibus, q suis rebus superesse ō pnt. d. 4. h.t.

Curatores ē tutores in plurimis differunt.

1°. tutor persona principaliter datur, curator vero rebus gerendis.

2°. tutor datur impuberibus, curator vero puberibus et quandoque majoribus.

3°. tutorem habenti, tutor regulariter ō datur: at vero curatorem vel tutorem habenti, curator addi pt. d. h. h.t.

De satisdatione tutorum et curatorum

4°. tutor datur testamento, curator vero ō datur; q in lege XII. tab. tutoris ttùm, ō curatoris mentio fit, et in jure inclusio unius, alterius ē exclusio. §. 3. de tutel. et §. 1. h.t.

5°. tutor datur invito pupillo, curator verò, invito adulto ō datur, praeter qm in litem. §. item invito.

Caterùm tria ſt. tutoribus communia: nempe satisdatio, excusatio, et suspecti remotio.

Titulus vigesimus primus
De satisdatione tutorum et curatorum.

Satisdatio tutorum et curatorum, est cautio praetoria, qm tutor vel curator praestat, rem- in pr. h.t.

pupilli et adolescentis salvam fore.

Non oes tutores indistincte satisdare tenentur;

l. 13. in fin. ff de tut. et cur. dat. et in ppiis h. t.

tutores quoque et curatores ex inquisitione dati, satisdare o tenentur, nec o et testamentarii, q idonei electi sit, cùm in eorum mores et facultates sit inquisitum, et fides inquisitionis edit pro vinculo cautionis.

§. 1. h. t. l. 17. in ppiis ff de test. tut. l. 14 ff de recep. tis.

Si tamen plures sint tutores testamentarii, vel cum inquisitione dati, praefertur is qui satisdationem sponte offert.

in ppiis h. t.

Denique poena magistratus qui o exegit satisdationem, vel minus idoneam admisit, e ut tenetur actione subsidiariâ, ubi e negligentia, ibi et poena ee debet.

Titulus vigesimus Secundus.
De excusatione tutorum & curatorum

excusatio tutorum et curatorum e immunitatis a tutelâ vel curatelâ, justis de causis, a magistratu allegatio.

in ppiis h. t. et l. cod. qui num. lib. se excusant.

Causae allegationis plures §. i: 1o numerum liberorum, scilicet trium romae, in italiâ quatuor, in provinciis quinque, sive in potestate sint, sive emancipati.

in ppiis h. t. et l. 2. §. 4 de excusat. tut. l. bello. 18 ff. h. t.

Oportet ut sint naturales liberi, simul et legitimi, nec o et superstites, ni in acie ceciderint, dd solatii loco parentibus tributum est.

in ppria h.t. et l.2. §.2. ff de vacat. et excusat. mun.

In adoptionem dati, soli patri naturali, & adoptato prosunt.

§.1. h.t. et l. de administrantes 41. de excusat.

Secunda, rerum fiscalium administratio, propter operam quam secum trahit, administratio talis tam propter privilegiariam fisci hypothecam.

§.2. h.t. et l.1. de si tab. vel curat. rei p. cessat. ubi furia

Tertia e absentia reipublicæ causâ, nam publica utilitas privatæ e anteponenda, interim curator datur.

§.3. h.t. l.17. §.3 ff de excusat.

Quarta e magistratus officium et potestas, s tamen susceptam semel tutelam deserere & pt.

§.4. h.t. et l.21 ff de excusat. tut. et l. 36. Cod. de excus. tut.

Quinta e lis de omnibus bonis quam cum tutore, pupilli pater habuit, q ex hujusmodi litibus graves inimicitiæ plerumque solent oriri.

§.5. h.t et l.3. ff de excus. tut.

Sexta, tria onera tutelæ, vel curæ non affectatæ, trium fratrum tutela pro unâ computetur si eorum bona sint indivisa; pro triplici habetur tutela, si divisa sint.

§.6. h. t. l. 4. ff eodem

Septima e extrema paupertas; paupertas enim per se onus sat. grave est: periculum que foret ne tutor ex pupilli bonis, famem propulsaret.

§.7. h.t. l. un. Cod. qui modo se excus.

Octava e, adversa valetudo, propter quam ne suis quidem negotiis operam dare valent.

§.8. h.t. et l. 8. §. ult. ff de excus. tut. et l. 4. in ppio. ff de administ. tutor.

Nona, e litterarum imperitia, quæ tta sit, ut legere, nec pingere quis nesciat, q tutor repertorium facere, accepti et expensi rationes annotare, conficere, et postea reddere tenetur.

De excusatione tutorum et curatorum.

Decima, si inimicitiæ, quæ pupillorum patrem inter et tutorem exarserunt, si capitales fuerint, hoc est, quæ vel vitam, vel libertatem, aut existimationem petunt, nec intervenerit reconciliatio, tutorem datum semper excusant. §. 11. h.t.

undecima, ē ætas septuaginta major; q ejusmodi ætas, ob maximos labores pro republicâ, otio donari debet; senectus enim venerabilis ē. §. 13. h.t. l. un. C. de his qui ætate se excusant.

Duodecima ē artium liberalium professio, V. G. qui docent grammaticam, rhetoricam, jurisprudentiam, excusantur a tutelâ vel curâ; nec enim stabilis rerum quies armis civitas decoratur et efflorescit. §. 14. h.t. l. 6. C. 4. C. de profes.

De suspectis tutoribus et curatoribus.

Titulus ultimus
De suspectis tutoribus et curatoribus

Tutor vel curator suspectus dicitur qui negligenter aut fraudulenter pupilli tutelam aut curatelam administrat. §. 3. h.t. l. 3.

Tutores ab omnibus accusari possunt, etiam a mulieribus, si pietatis necessitudine ductis, procedant. §. 3. h.t. l. 1. ff. h.t. l. 2. ff. de R. j. vide leg. 1. §. suspecti. ff. ad Sen. C. turpil.

Non tamen a pupillo pr. accusari tutor, ut suspectus. §. 4. h.t. l. impuberibus. 4. ff. de susp. tut.

Primò, propter reverentiam, qui ē in loco

patris, tutori debitam.

arg. l. ult. ff de rerum. vind.

Secundò, q præpositus ad tegendos pupilli mores, ab ipso o debet redarqui.

l. 10. de tutelis et ration. distrah.

Tertiò, propter infirmum pupilli judicium, nec legitimam habet standi in judicio personam.

l. 2. cod. quando tutor vel curat. etc. dek. vend.

Quartò, q tutoris officium exsolâ voluntate pupilli finiri o pot, propter tutorum in pupillos potestatem.

§. 4. h. t. et l. 7. ff cod.

Adulti verò curatores suos accusare pnt.

Primò, q habent legitimam standi in judicio personam.

Secundò, q maturiori pollent judicio.

Tertiò, q tta curator o debetur reverentia, qtà tutori.

§. 5. et 12. h. t. et l. 9. ff de susp. tut.

Tutor etiam, antequam gesserit, accusari potest, si talis sit moribus, ut pro suspecto habeatur sitio; v. g. aleæ, baccho, veneri, aut alio ejusmodi sitio deditus, satius e, enim, occurrere malo, qm huic mederi.

§. 12. h. t. l. 6. ff de susp. tut. l. ult. cod. in quib. causis in integr. restit. neces. o e, et arg. l. 5. 1. cod. quando liceat ff.

Tutor suspectus removeri debet, quamvis satisdationem offerat, q satisdatio o tollit malesuadum ejus consilium; melius e, enim, intacta pupillorum servari jura, qm, post vulneratam causam, remedium quærere.

Tutor pot ne ob solam inopiam removeri; Respondeo

De suspectis tutoribus et curatoribus

hoc o sufficere, qnsvis plures leges hāc opinione sint contrariæ

ratio dubit. l. 10. ff de accusat. et inscript. unde constat eum qui minus quam quinquaginta aureos habet in bonis, propter inopiam, ut suspectum, ab accusatione repelli.

NON incepte cecidit horatius, cum dixit:

„ magnum pauperies opprobrium jubet

„ quidvis et facere et pati.

„ virtutis que viam deserit arduæ.

NAM si tutor nihil segniter, nihil que fraudulenter gesserit, paupertatis prætextu o erit a tutelâ removendus; virtutibus, enim, nil obstat res angusta domi.

ratio decidendi

prægidus

nec enim, ut eleganter poeta:

De suspectis tutoribus et curatoribus.

——— Si miserum fortuna sinonem finxit, vanum etiam, mendacem que improba finget.

maro.

OMNES tutores, ut suspecti pnt. removeri, ita tamen ut parentes vel patroni famæ parentur.

AUTOR propter dolum remotus, infamiâ notetur. §. 6. h. t. l. 3. §. ult. ff de suspect. tut. et l. ult. cd. eodem.

o item, si propter culpam.

FINIS J.i LIBRI
INSTITUTIONUM JUSTINIANI



De rerum divisione, et acquirendo eorum dominio

institutionum

imperatoris Justiniani in quatuor libris divisi

Compendium

Liber secundus

Titulus primus

De rerum divisione & acquirendo earum Dominio.

Rei appellatione hic intelligitur, id omne, de quo in jure moveri potest controversia. hic in ppio

earum prima divisio fit in res quae sunt extra patrimonium nostrum, et res quae sunt in patri- l. 29. ff de V. S. in ppio h. t.

monio nostro.

extra patrimonium nostrum sunt ea quarum nullus est dominus, et in nullius privati bonis esse possunt.

in ppiis h.t.

Harum quatuor referuntur species, nempe res communes, res publicæ, res universitatis, et nullius res.

§.1. h.t. et l. 2. §. 1. ff de divis. rerum et qualit.

Res communes ea sunt quarum nullius est proprietas, usus vero omnium, ut sunt aer, mare, aqua profluens, et littus maris.

l. 14. ff de acquir. rer. dom.

Dico communes, q ad eum horum usum prodita sunt.

Virgilius

unde eleganter poeta ait:

— — — Littus ope rogamus

innocuum, et cunctis undam que auram patentem.

Ovreidos 1.°

et Ovidius metamorphos. 6.

» Quid prohibetis aquas? usus communis aquarum est.

» nec solem proprium natura, nec aera fecit.

» nec tenues undas, ad publica munera veni.

§.3. h.t. et l. 96. in ppiis ff de V.S.

Littus enim est locus, quatenus maximus hybernus fluctus excurrit.

§.2. et 4. h.t. et l. 1. §. 3. ff de fluminibus

Res publicæ sunt ea quarum proprietas alicujus est populi, vel principis, vel etiam alicujus privati; usus tantum omnibus hominibus est communis, uti sunt flumina, perennia, portus, ripæ.

§.6. h.t.

Res universitatis sunt ea quarum proprietas est

l. 6. §. 1. ff de divis. rerum et qualit.

alicujus civitatis, corporis aut collegii, usus tantum omnibus qui sunt de civitate, corpore aut collegio, ut sunt theatra, stadia, balnea.

Res vero nullius sic dicuntur vel proprié et absolute, et tunc nullius sit, nec esse potest; V. G. res sacræ, sanctæ

§. 1. h. t. l. 6. §. 2. ff de divis. rerum.

et religiosæ quæ in horum commercio non cadunt.

vel improprié, et tunc nullius sit actu, sed alicujus fieri potest, ut fera, bestiæ, et res pro derelictis habitæ.

§. 12. 39. 40. h. t. et l. 1. in princ. ff de divis. rerum.

Res sacræ sunt quæ per pontifices deo ritè consecratæ sit, ut ædes deo consecratæ, vasa sacra.

§. 8. h. t. et l. 9. in princ. ff de divis. rerum et l. 6. §. 3. ff de divis. rer.

Sanctæ res sit eæ, quæ, sub alicujus pœnæ sanctione, ab hominum injuriâ munitæ sit, ut muri et

§§. 10. h. t. l. 1. in princ. et l. 9. §. 3. ff de divis.

portæ civitatum, leges, magistratus, sanctæ dicuntur a sanctione.

Res religiosæ sunt loca in quæ cadaver humanum, perpetuæ sepulturæ causâ, fuit illatum.

§. 9. h. t. l. 5. §. 8. ff de donat. inter vir. et uxor.

in patrimonio nostro sunt res quarum dominium a nobis fuit acquisitum, et res singulorum dicuntur.

§. 11. h. t.

Sectio prima
De dominio

Dominium est jus utendi et abutendi re suâ, quatenùs ratio juris patitur.

arg. l. 21. cod. mandati.

Dicitur utendi, hoc est, fructus ex re suâ percipiendi.

Dicitur, abutendi, hoc ē, ad libitum disponendi, scilicet vendendo, donando, vel etiam destruendo, quatenus ratio juris patitur.

§. 2. inst. de his qui sui vel alieni juris sit.

Dicitur quatenus ratio juris patitur, neminī permittitur, dolo malo, igne consumere ædes suas, q. expedit reipublicæ ne quis re suâ male abutatur.

Dominii divisio triplex est:

Prima sit in directum et utile.

Secunda in plenum et nudum.

Tertia in bonitarium et quiritarium sine utilitate.

Directum ē nudus domini titulus, sine

utilitate; quale competit domino feudi, vel etiam prædii emphyteutici.

utile ē utilitas ipsa, sine titulo, quale competit vasallo vel emphyteutæ.

Plenum ejllud ē dd cum usufructu conjunctum est.

et Nudum ejllud ē dd ab usufructu separatum est.

Bonitarium ejllud est dd, modis juris gentium introductis, acquiritur.

Quiritarium ejllud est dd, modis juris civilis introductis, acquiritur.

§.11. h.t. l.1. in pr. ff. de acq. rer. dom.

Unde dominia rerum nobis acquiruntur, modis jure gentium et civili introductis.

Modi jure gentium introducti, 5. nempe quinque: occupatio, accessio, fructuum perceptio, commixtio, et traditio.

Sectio secunda
De occupatione

§.12. h.t.

Occupatio e modis acquirendi rerum dominii, jure gentium introductis, quo res nullius, et humani juris, primo occupanti acquiruntur.

§.12. 14. 15. 16. 17. 18. h.t.

Occupationis quinque sunt species: nempe venatio, aucupium, piscatio, inventio et captivitas.

Occupatione, venatione, aucupio et piscatione acquiruntur fera animalia, quæ in terra, aere, mare, et aqua nascuntur, q nullius, et humani juris 5t; id enim commune finxit natura, illud voluit ee industriæ præmium; feræ enim bestiæ 5t quæ libertate naturali gaudent.. l.1. §.1. ff de acquir. rer. dom. quæntil. dec. 13. §.12, 14. 13. h.t.

„ ille manum patiens, mensæque assuetus herili,
„ errabat silvis, rursus que ad limina nota,
„ ipse domum serâ quamvis se nocte ferebat.

De cervo mansuefacto; virgilius eneidos 7.°

Inventione acquiruntur lapilli, gemmæ quæ in littore maris extant, thesaurus, et res pro derelictis habitæ, q nullius 5t, et juris humani. §.18. 39 et 46. h.t. l.1. in pr. et §.1. ff de acq. vel amitt. poss. l.3. ff de diviſ. rer. et qual. l.1. ff pro derel. et de l.17.

l. 3. 1. §. 1. ff de acq. rer. dom.

Thesaurus ē vetus pecuniæ depositio, cujus

ō excta memoria.

Jure gentium, quorumque in loco inventus ēst

§. 39. h. t. et l. unica cd. de Th. l. 63. §. 1. ff de acq. rer. dom.

thesaurus, totus ad inventorem pertinebat, quasi dei ~

beneficium, et fortunæ donum.

Verùm jure civili, si in proprio fundo, ~

§. 39. h. t. l. 63. §. 1. ff de acq. rer. dom.

inventus fuerit et absque magicis artibus, pertinet ad

inventorem.

Si verò in fundo alieno et ō datâ operâ, fuerit inventus

§. 39. h. t. et l. unica cd. de thes.

exc dpto fundi dominum inter et inventorem partitur.

Sectio tertia
De accessione

accessio ē modus acquirendi rerum dominii,

gentium jure, introductus, quo res accessoria domino rei ~

principalis acquiritur.

Duplex ē: naturalis et industrialis.

Naturalis ea ēst, quæ fit, solâ operante

naturâ.

Ad eam referuntur fœtus animantium, alluvio, §. 19. 20. 22. et 23. h. t. l. 6 ff de acq. l. 5. §. 2. ff de rei vindic.

alvei mutatio, et insula in flumine nata.

industrialis ea ē, quæ fit, ādhibitâ hōrum ~

industriâ.

Ad accessionem industrialem referuntur specifi- ~

catio et superficiei impositio.

De accessione

Specificatio est nova speciei confectio, V. G. cum ex aurea vas conficitur, et pertinet ad dominum materiæ, si nova species ad pristinam ridem materiam reduci posset; si vero posset reduci, pertinebit ad opificem, salvo materiæ pretio.

l. 78. §. 4 ff de legat 3°

dum incipit, ~~ad finem~~, Definitio de ~~ad finem~~ l. 7. §. 7. 26. in fine.

Superficiei impositio est species industrialis accessionis, quâ imposita cedunt suppositis, ut ædificii constructio, implantatio, satio, intextura, scriptura & pictura.

igitur si quis in fundo alieno domum ædificaverit, dominus fundi fit quoque dominus ædificii jure soli et accessionis, restitutis tum impensis necessariis

§. 29. 30. h. t. l. 7. § 10. ff de acq. rer. dom. l. 50 ff ad leg. aquiliam

De commixtione.

saltem et utilibus.

intextura est species accessionis, quâ purpura vestimento adjecta, licet vestimento pretiosior, ei cedit; quia principali cedit accessorium.

§. 26. ht. l. 19. §. 13. ff de aur et arg. legat. et l. 23. §. 3. ff de rei vind.

Scriptura quoque cartæ cedit, jure accessionis; pictura vero et cedit tabulæ, propter artis pictoriæ apud romanos excellentiam.

§. 33. 34 ht. l. 9 §. 1. et 2 ff de acq. rer. dom.

Sectio Quarta
De commixtione

Commixtio est modus acquirendi rerum dominii, jure gentium, introductus, quo res plurium dominorum, inter se commixtæ, fiunt communes.

Duplex est commixtionis species: scilicet commixtio specialiter sumpta, seu mixtura; et confusio.

Mixtura, e rerum solidarum commixtio.

§. 4. h. t.

Confusio e rerum liquidarum commixtio.

§. 24. h. t.

Sectio Quinta

De fructuum perceptione

Fructuum perceptio e modus acquirendi rerum dominii, jure gentium, introductus, quo fructus, ex alieno fundo percepti, acquiruntur possessori bonæ fidei, colono et fructuario.

Fructus sl. emolumenta rerum quæ quotannis nascuntur et denascuntur.

Fructus triplicis generis sl.: naturales, industriales et civiles.

Naturales sl. qui sine culturâ producuntur, ut silva fœnum &c.

industriales sl. qui, adhibitâ horum industriâ, nascuntur ut segetes.

Civiles denique, sl. qui, ex hominum conventione proveniunt, ut odium locatarum mercedes.

Bona fidei possessor dicitur, qui ex justâ possidendi causâ rem accepit a non domino, quem verum dominum esse putabat.

§. 35. h. t. et arg. leg. 110 ff. de V. S.

Bona fidei possessor ees quidem fructus percep-

tos suos facit.

Mala fides ē rei alienæ scientia; unde malæ fidei possessor dicitur, qui rei alienæ scientiam habet.

Sectio sexta
De traditione

Traditio ē possessionis translatio; per translationem transfertur dominium si a vero domino facta sit, qui habet rerum suarum administrationem animo transferendi dominii, et dd dominium transferendum idoneo, V. G. ex emptione-venditione, donatione, legatis. l. 31. in princ. ff de acq. rer. dom.

Traditio duplex est; vera et ficta.

Vera cum scilicet de manu in manum res

traditur.

ficta, cum nempe, quia fictione, res tradita intelligitur.

Traditio ficta triplex est, simbolica nempe, fictio longuæ manus, et fictio brevis manus.

Simbolica ea ē, quā signum pro re tradendā datur, ut claves horrei pro frumento quod ē in horreo. §. 24. h. t. l. 74 ff de contrah: empt.

Fictio longæ manūs, est rei, ob oculos positæ apprehendendæ, copia facta, cum res per adversa. verduntur. l. 1. §. penult. ff de acq. poss.

Fictio brevis manus locum habet cum res, ex una causā tradita, ex altera tradita, fingitur, circuitus vitandi causā. §. 43. h. t. l. 9. §. 5. ff. de acquir. rerum dom.

Titulus secundus.
De rebus corporalibus & incorporalibus.

Secunda rerum divisio fit in corporales

l. 1. §. 1. ff. de divis. rer.

et incorporales.

Corporales sc. quæ corporeo sensu percipi

h. t. et l. 1. §. ff. de divis. rer.

possunt, ut domus, servus.

Illæ dividuntur in mobiles et immobiles, se moventes, fungibiles et non fungibiles.

Mobiles sunt eæ quæ ex loco possunt moveri, ut servus, vestis &c.

Immobiles quæ de pnt. moveri, ut domus &c.

Fungibiles sunt quæ primo usu consumuntur ut vinum, oleum &c.

Non fungibiles vero quæ primo usu de consumuntur, ut equus, servus &c.

Se moventes eæ sunt quæ se ipsæ moventur, ut equus, cervus, passer &c.

Res incorporales sc. eæ quæ solo intellectu concipiuntur, et quæ tangi non possunt, ut jura, servitutes &c.

h. t. et dict. l. 1. §. 1. ff. de divis. rer.

Titulus Tertius
De servitutibus

Servitus in genere, e jus præter naturam

l. 1. et h. ff. de servit.

impositum, quo res aliena, alterae rei vel personae servit.

Dico praeter naturam, omne enim praedium ab initio erat liberum.

Dico res aliena, et res sua nemini servit, sed, jure dominii prodest. l. 26. ff de servitut. prod. urb.

additur alterae rei vel personae, omnis autem servitus est realis sive praedialis, sive personalis.

Servitus praedialis ea est quae in alicujus praedii gratiam fuit imposita.

Est autem praedium, res corporalis immobilis in solo vel superficie consistens.

Praedium duplex est; urbanum et rusticum. l. 199. et 221. ff de V.S.

urbanum illud est quod, patris familias habitandi causâ, constructum fuit, sive ruri, sive in urbe. l. 1. ff comm. praed. l 86. & 198 ff de V.S.

Rusticum illud est quod aedificatum non est, ut pratum, vinea, aut saltem aedificatum non est, patris familias habitandi causâ, ut horrea, stabula. l. 221. ff de V.S. l. 3. §. 1. ehd. l. in pyjus ff in quib. caus. pign. tac.

Servitutes itaque praediales rusticae sunt vel urbanae.

Servitutes praediales urbanae quae in praedioru urbanorum gratiam fuerunt constitutae, quales sunt, ejus oneris ferendi, tigni immittendi, altius tollendi aut non tollendi, luminibus non officiendi ejus stillicidii asserendi, vel &. §. 1. h. t. l. 1. ff comm. praed. tom. nat. pm. ut. §. 1. h. t.

in ppiis h.t.

Servitutes prædiales rusticæ quæ, prædiorum rusticorum causâ, fuerunt impositæ, ut iter, via, actus, aquæ ductus, aquæ haustus, jus pascendi pecoris, jus calcis coquendæ, et arenæ fodiendæ.

in ppiis §. 2. h.t. l. 1. in ppiis et l. §. 1. ff de servit. prad. rus.

iter est jus eundi et ambulandi hominis per fundum alienum.

in ppiis h.t. et l. 1. in ppiis de servit. prad. rust.

actus est jus jumentum vel vehiculum ducendi per fundum alienum.

in ppiis h.t. l. 1. in ppio. l. 7. et l. 12. eodem t.

via est jus eundi, ambulandi hominis, jumenti que, vel vehiculum agendi; via enim iter et actum in se continet.

in ppiis h.t. l. 1. 2. serv. prad. rust.

Notandum est has servitutes quæ hic rustica dicuntur, aliquando urbanas esse, si nimirum in prædii urbani gratiam, aut forte personales, si in personæ gratiam fuerint impositæ.

Tribus modis constituuntur servitutes; stipulationibus, pactionibus et ultimâ voluntate, id est, testamento, vel codicillis. §. 4. h.t. et l. ult. in ppiis cod. de servit.

Stipulationibus, hunc in modum: Permittis ne ut per fundum tuum tusculanum itinere utar? permitto. l. 3. ff de V.O.

Pactionibus; modo contractui bonæ fidei incontinenti adjiciantur: puta, si in vendendo fundo tusculano cum emptore pactus sim ut per eum fundum itinere utar.

Testamento denique; V. G. si testator hæredem suum damnaverit, ut titium per fundum suum ire patiatur, his verbis; Hæres meus damnas esto ut permittas titium itineris servitutem habere per fundum tuum.

l. pt. §. ff. commun. prædd.

amittuntur quasi traditione, hoc est, usu ex parte domini prædii dominantis, et patientia ex parte domini prædii servientis, id idem est, præscriptione servitutes acquiruntur scilicet decem annis inter presentes, et vigenti inter absentes.

l. si quis diuturno 10. ff. de serv. vindict. l. ult. de longi temp. præscript.

Quinque modis amittuntur servitutes prædiales.

Primò, prædiorum consolidatione, hoc est,

D. 3. h. t. l. 1. ff quem-

si dominus prædii dominantis acquirat prædii servientis proprietatem; aut vicissim, ratio est quia nemini res sua servit.

adm. servit. amitt. et l. 2. in prima ff de peric. prædd. urb. nec c. l. 116.

Secundo, si utendo per modum de quo convenit; nec enim uti servitute, is abuti videtur, qui alio qm quo convenit modo, ea utitur.

l. 10. §. 2 ff quemad. servit. amitt.

Tertiò, si utendo per tempus, scilicet per decennium inter presentes et vicennium inter absentes.

Quartò, cessione, hoc est, remissione domino prædii servientis facta.

§. 3. de usufruct. l. 8. ff quemadm. serv. amitt.

Quintò, denique, rei servientis interitu; V. G. si fundus terræ motu perierit; q servitus est jus in corpore, quo sublato, consistere servitus amplius non potest.

§. 3. de usufruct. et l. 5. § penult. et ult. quib. modis usuf. amittitur.

De usufructu.

Servitus personalis ē ea quæ in alicujus personæ gratiam, fuit imposita.

Triplex distinguitur, usufructus, usus et habitatio.

Titulus Quartus
De usufructu

usufructus est jus utendi, fruendi rebus alienis, salvâ earum substantiâ. in ppiis h.t. ad l. 1 ff eodem.

Dicitur utendi fruendi, hoc est, omnes fructus etiam ad compendium percipiendi.

Dicitur rebus alienis; usufructus enim est servitus, et nemini res sua servit. l. 5. in ppiis ff si usufruc. quæ. adl. 20. ff de servit. prædd. urb.

De usufructu

Dicitur salvâ substantiâ, tum quia finito usufructu, sua proprietas domino salva remanere debet, tum quia, rei interitu, extinguitur usufructus. l. 13. §. 4 ff de usuf.

Duplex usufructus distinguitur: proprie dictus et improprie dictus. arg. §. 2. h.t.

Proprie dictus ille est, qui consistit in rebus quæ primo usu consumuntur, et possunt restitui, salvâ substantiâ, ut in domo, fundo &c. §. 2. h.t. l. 3. §. 1. ff eod. tit.

improprié dictus ille est, qui consistit in rebus quæ primo usu consumuntur, ut in vino, oleo &c. quarum consequenter non substantia post finitum usum fructum, sed estimatio tantum restituitur. §. 2. h.t.

§. 1. h.t. l. 3. in pr. ff de usufr. l. 5. ff de servit.

Usufructus proprie dictus constituitur stipulationibus, pactionibus et testamento.

§. 2. h.t.

improprie vero dictus constituitur re medio æstimationis et cautionis a fructuario datæ, de tantumdem post usumfructum finitum restituendo.

§. 3. h.t.

finitur usufructus improprie dictus morte cùm naturali, tum civili; q persona cohæret et expleto tempore.

Proprie dictus finitur morte etiam cùm naturali, tum civili, maximâ et mediâ capitis diminutione, consolidatione, cessione proprietatis, ô utendo per modum, ô utendo per tempus ac denique rei serviendo

§. 3. h.t. l. 8. ff de usu. et usufr. vrin. h.t. l. penult. in pr. ins. ead. h.t.

interitu et expleto tempore.

Hinc igne, consumptis ædibus, aut penitus diruti, nec area quidem usufructus superest, ita ut restitutis ædibus, usus fructus non revisiscat. l. 3. §. 2. l. 10. §. 2. ff quib. mod. usus fruct. l. 3 ff h.t.

Titulus Quintus
De usu & habitatione

Usus est modus utendi rebus alienis, salvâ earum substantiâ.

Dicitur utendi, hoc est, fructus rei usuariæ ad quotidianam necessitatem percipiendi. §. 1. h.t.

Dicitur rebus alienis, quia nemini res sua servit.

De usu et habitatione

Dicitur salvâ earum substantiâ, 1° q usuario

in princ. tit. praced. re perempta, extinguitur usus fructus 2° q usuarius uti debet

tanquam bonus pater familias.

Usus ab usufructu in eo præsertim differt:

Primò, q usuarius fructibus ex re usuariâ

§. 1. h. t. provenientibus, ad necessitatem tantum quotidianam

percipere potest, usufructuarius vero etiam ad compen-

dium percipitur.

Secundò, differt in eo od usus alterius locari,

vendi, aut gratis concedi non possit, alia autem est aliorum

necessitas, possit autem usufructus, jure tamen ipso perdi

§. 1. in fine h. t. l. 12. §. 2. ff de usufruct quemad. fructuarium remanente.

De usu et habitatione.

Cæterum conveniunt quatenùs iisdem modis in princ. h. t.

constituuntur et finiuntur.

Sectio prima
De habitatione

Habitatio est jus in ædibus alienis § 5. h. t.

alienis servitutis jure, gratuitò habitandi.

Dicitur gratuito, ut a locatione-conductione

distinguatur habitatio.

Differt ab adium usu in eo od qui habi- § 2. h. t. qui § de-sumptus e ex l. 2. 3. 4. § 5. 6. ff. de usu et ha.

tationem habet, ipse possit habitare vel alteri locare, q

in facto maxime consistit; qui vero usum habet, ipse

debeat habitare, cum in jure potissimum consistat usus. l. 10. in princ. ff de usu et hab. et l. penult. ff.

De modis acquirendi rerum dominii j. c. introd.

Sectio Secunda
De Modis acquirendi rerum Dominii jure civili introductis.

Modi acquirendi rerum dominii, jure civili introducti, duo ff.; sigillatim seu titulo singulari, et per universitatem, seu titulo universali.

Sigillatim tribus modis hodie dominia acquiruntur: nempe adjudicatione, lege et usucapione.

adjudicatio est modus acquirendi rerum dominii, jure civili, introductus, quo rei dominium a judice transfertur. ulpia. tit. de dom. 19 reg. 16.

Lege transfertur dominium, hoc est, legis

De usucapione et longi temporis praescriptionibus

potestate ad eam referuntur donatio causa mortis, legatum, fidei-commissum singulare, usucapio &c. ulp. tit. de dom. 19. reg. 14.

Titulus sextus
De usucapionibus et longi temporis Praescriptionibus.

usucapio est adjectio dominii, per continuationem possessionis temporis, lege definiti. l. 3. de usurp. et usucap. ulp. tit. de domin. 19 reg. 8.

Dicitur usucapio, q usu sive possessione dominium nobis acquiritur. l. 113. ff de V. S.

Dicitur adjectio, q progressu temporis paulatim dominium nobis adjicitur. vide praecium h.t.

Licet aequitati naturali, qua nemo debet cum l. 206. ff de R. J.

De usucapionibus et longi temporis præscriptionibus

alterius jactura et detrimento locupletari, adversari videtur usucapio.

Justis autem de causis, jure civili, fuit admissa.

l. 1. ff de usurp. et usucap.

Primò, ut aliquis finis esset litium et sollicitudinis.

l. ult. in pr. ff pro hæ.

Secundò, ne dominia rerum semper forent incerta.

l. 1. ff de usurp. et usucap.

Tertiò, denique, ut puniretur negligentia dominorum qui res suas vindicare & curare, videntur eorum alienationi consentire.

arg. 203. ff de R. J. et l. 28 ff de V. S.

Locum habet usucapio, cum res nobis a non

in pr. Inst. h. t.

De usucapionibus et longi temporis præscript

dominis tradita fuit, quam verum dominum putabamus esse, cum autem dominium nobis non poterit transferri, illud progressu temporis nobis acquiritur.

Ut autem juste procedat usucapio, quinque requiruntur: Titulus justus, bona fides, possessio & interrupta, tempus legitimum, et ut res sit talis quæ possit usucapi.

l. 14. Cod de rei vind. in pr. et §. 1. 2. h. t. et l. 10. in pr. et 23. ff de usurp. et usucap.

Sequentibus scribus ad usucapionem requisita continentur:

Justa fides, justus titulus, res non vitiosa.

ut res tradatur, tempus quoque continuetur.

Titulus est possessionis causa, v. G. donatio, lega-

De usucapionibus et longi temporis praescriptionib.

tum, venditio &c.

Duplex est: justus et injustus.

justus titulus legibus subnixus est, ut emptio-venditio, donatio &c.

injustus vero legibus adversatur, ut furtum.

Titulus justus duplex est: idoneus ad dominium transferendum, ut emptio-venditio, donatio &c. hic titulus ad usucapionem requiritur. §. 9. h.t.

ineptus ad dominium transferendum, ut commodatum, locatio-conductio &c.

Bona fides est rei alienae ignorantia, l. 22. §. 11. ff. de noxal. act.

igitur mala fides est rei alienae scientia. l. 1. ff. ad leg. Flav. de plag.

De usucapionibus et longi temporis praescriptionibus

Requiritur, jure civili, bona fides, traditionis l. 48. §. 1. ff. de acq. rer. dom. et l. unic. cod. de usuc. l. 16. §. ult.

tempore.

Bona fides requiritur in accipiente solo si de §. 4. h.t. l. 28. ff. de usurp. et usucap.

rebus immobilibus agatur, tales autem res in furti vitium non

cadunt.

Si vero de mobilibus agatur, in tradente et in accipiente, §. 3. in fine. h.t.

requiritur bona fides, si autem tradens esset malae fidei, tum §. 2. eod. et l. 6 et 18. cod. de furtis et loco corrupto.

res esset furtiva; qui autem tradit rem alienam sciens et

ignorante domino, furtum committit, nam res furtiva non

potest usucapi.

Bona defuncti fides haeredi etiam malae fidei prodest §. 12. h.t.

ad usucapiendum, sicut et vice versa, defuncti mala fides

De usucapionibus et longi temporis prescriptionibus

hæredi bona noceat, ita ut ex persona suâ non possit usucapionem hæres incipere, in jus autem universum et causam defuncti succedit hæres.

Possessio est rei corporalis detentio.

Duplex est: naturalis et civilis.

Naturalis est rei animo habendæ tantum detentio.

Duplex iterùm distinguitur possessio naturalis, justa et injusta.

Possessio naturalis justa est ea quæ legibus subnixa est, qualis est possessio bonæ fidei possessoris pignus possidentis.

De Possessione

Possessio injusta ea est quæ jure et legibus adversatur, qualis est possessio furis rem furtivam possidentis.

Civilis est rei animo domini detentio; qualis est possessio bonæ fidei possessoris, ea quæ ad usucapionem requiritur. in pr. §. 1. I. h. t. et l. 2 b. ff de usurp. et usucap.

Possessio debet esse continuata, nempe per triennium si de re mobili, et per decennium inter presentes aut viennium inter absentes, si de re immobili agatur. in pr. §. 1. I. h. t. et l. unic. cd. de usucap. transf.

Presentes dicuntur, qui in eadem degunt provintiâ, absentes vero qui in diversis provintiis morantur.

Istius possessionis cursus potest interrumpi

vel naturaliter, vel civiliter.

Naturaliter, veluti si quis de possessione vere vestâ dejicitur.

Civiliter, veluti contestatione litis, modo vicerit actor, aliò qui, pendente lite, currit et persolvitur usucapio. l. 18. ff. de rei vind.

Sorrò continuatur seu conjungitur possessio defuncti inter et heredem, venditorem inter et emptorem, modo bona fides adfuerit. §. 12. h.t. l. 13. ff de usurp. l. 2. ff §. 19. ff pro empt.

usucapi possunt res in commercio hominum positæ, modo vitio careant.

unde usucapi non possunt;

Primò, res extrà commercium positæ, ut §. 1. h.t.

sacræ, sanctæ, religiosæ q nullius in bonis esse possunt. §. 9. h. t. §. h. de rer. divis.

Secundò, res fisci aut principis, quia quasi publicæ sunt, et consequenter in privatorum commercio esse nequeunt, proinde usucapi non possunt.

Tertiò, res furtivæ et vitiosæ quæ rem ipsam afficiant et commitantur, hæc vi possessæ, servus fugitivus, quia servus qui fugit, sui ipsius furtum domino facit. §. 2. et 3. h.t.

Longi temporis præscriptio est specialis quædam exceptio, quâ qui longuo tempore, rem immobilem bonâ fide possedit, et dominum vindicantem, et creditorem hypothecarium jus pignoris persequentem repellit.

l. un. cod. de usucap. transf. in princ. h.t.

Transformatâ usucapione in longi- temporis prescriptionem, a Justiniano vix aliquid inter utramque discriminis remansit.

Titulus Septimus

De Donationibus.

l. 8. 2. ff de R. J. l. 29 in princ. ff. h.t. et arg. l. 1. in princ. ff. h.t. l. 36. §. 1. ff. de mort. don. caus.

Donatio est mera liberalitas, nullo jure cogente, in accipientem collata.

l. si quis argentum. 39. §. 1. ff. de Donat.

Dicitur nullo jure cogente, quia ab initio cuique liberum est donare aut non donare, sed rerum donatione perfectâ, ad rei donatæ traditionem cogi potest

l. 69. ff

conditione ex lege.

Dicitur in accipientem collata, perfecta enim

de R. J.

non censetur, nisi fuerit a donatario acceptata; in invitum autem non confertur beneficium.

in princ. h.t. et §. 2.

Donatio duplex distinguitur: causâ mortis, et inter vivos.

§. 1. h.t. et l. 1. ff. de Donat.

Donatio causâ mortis fit ob aliquam mortis suspicionem, aut sub mortis commemoratione

l. 2. ff. de mort. caus. Donat.

Tribus modis fieri potest mortis causa dona- tio.

Primò, cum quis sortis humanæ de ea tacat. memor, & nullo presentis periculi metu perterritus

donat.

l. 13. in fin. l. 35

Secundò, cum quis imminente morte, peri-

culo commotus, ita donat, ut res statim fiat accipientis.

§.4. ff de mort. caus. donat.

Tertiò, cum quis præsente mortis periculo conterritus ita donat, ut res non fiat accipientis, nisi cum mors fuerit subsecuta.

§.1. h.t.

Tribus quoque modis potest revocari hæc donatio.

Primò, solâ pœnitentiâ, q voluntas hominis ultima est ambulatoria ad extremum vitæ usque spiritum.

§.1. h.t. et l. 30. ff de mort. caus. donat.

Secundò, convalescentiâ, quia recuperatâ valetudine, donationis conditio deficit.

§.1. h.t. l. 35. §.2. et 3. ff de mort. caus. donat.

Tertiò, præmoriente donatario ante donatorem,

§.1. h.t. l. 23. ff.

de mort. caus. donat.

quia donatio causâ mortis fit intuitu personæ.

Donatio inter vivos ea est quæ fit absque ullâ mortis suspicione et solo donatoris, donatarii que consensu perficitur.

§.2. h.t. l.1. ff eod. §.2. h.t. et l. 35. §. ult. eod. de donat.

Ex eâ nascitur actio quæ condictio ex lege vocatur, quâ potest compelli donator, ad tradendam rem donatam.

l. 35. §.4. eod de donat.

Differt a donatione causâ mortis donatio inter vivos in eo potissimum.

Primò, quia donatio causâ mortis coram quinque testibus fieri debet, in donatione vero inter vivos duo tantum testes requiruntur.

Secundò, quod donatio causâ mortis, solâ

donatoris poenitentiâ, possit revocari, donatio vero inter vivos semel perfecta, temerè et ex naturâ suâ, non potest revocari, quia est contractus, contractus autem sunt ab initio voluntatis, et ex post facto fiunt necessitatis. l. 36. cod. de donat.

Dicitur temerè, justis autem de causis revocatur, nempe ob animi ingrati vitium donatarii.

Si, v.g. vitæ, famæ aut bonis donatoris attentaverit, ex hâc causâ revocatur donatio, ipso jure, sed motâ actione ingrati, probâtâ que in judicio ingratitudine. l. ult. cod. de revoc. donat.

ea quæ revocatio fieri non potest ab hæredibus, nisi litem contestatus fuerit defunctus, quia personalis est ingrati actio. l. 1. et ult. cod. de rev. donat.

Revocatur adhuc donatio inter vivos ob supervenientiam liberorum ex justis nuptiis susceptorum, donator enim non presumitur extraneum propriæ soboli anteponere voluisse.

Supervenientibus liberis, ipso jure revocatur donatio in totum, res quæ donata ad donatorem statim revertitur et consistit etiam si liberi postea decesserint. l. 8. cod. de rev. donat.

Verùm si donator jam habens liberos donaverit, et alios liberos postea susceperit, donatio non in totum, ꝫ pro legitimâ revocatur, per inofficiosæ donationis querelam, ꝙ pater liberos habens, donare non potest, l. 1. et 2. cod. de inoffic. donat.

nisi legitimâ iis reservatâ, quæ liberis etiam nascituris debetur.

Ut effectum habeat donatio inter vivos, debet

§. 2. h.t. insinuari.

Justinianus priori constitutione jubebat

l. 34. de donat. ut omnes donationes quæ trecentos aureos non excederent,

insinuatione non indigerent.

Posteriori constitutione voluit imperator,

l. 34. in pr. et paragraph. 1. l. 36. §. 3. et l. penult. C. h.t. C. de donat. necessaria esset insinuatio, tum in donationibus quæ

quingentos aureos superarent.

Donatio ad pias causas facta, insinuationem

v. del. 19 de sacros. eccl. l. 34. 36. C. de don. novel. h. c. cap. 1. non indiget.

Insinuatio est relatio negotii gesti in

actu publico.

Titulus octavus

Quibus alienare licet vel non.

Alienatio est dominii translatio, ceu omnis — l. 1. C. de fund. dotal.

actus quo dominium transfertur.

Dicitur dominii translatio, quia omnis solus que — §. 40. de rer. divis. l. 21. C. mand.

dominus regulariter potest alienare, quilibet enim rerum suarum

arbiter est et moderator.

Dicitur regulariter, quia, licet dominus sit, quibus —

dam casibus alienare prohibetur.

Primò quidem maritus qui, licet fundi dotalis do — l. 4 et l. 13. §. 2. ff de fund. dotal. l. 4. §. 3. ff de

minus sit, hunc tamen alienare, aut hypothecæ subjicere non

Quibus alienare licet vel non.

De jure dotium, in principio h.t. nov. 61. c. 3. l. 2. ff de jur. dot.

potest sine uxoris concensu, et nisi alienationem post- biennium ratam habuerit, id quæ ne forte mulieres fuerint indotatæ, ut soluto priori matrimonio rursus nubere possint, reipublicæ enim interest civitatem replere legitimis civibus.

Secundò, excipitur quoque pupillus, et quisquis non habet liberam rerum suarum administrationem, qui licet dominus sit, non potest alienare, sine tutoris vel curatoris autoritate.

l. 10. ff de curat. furios. et alis. Cf. §. 2. h.t. l. 9 ff de auctor. tutor.

Qui vero dominus non est, non potest alienare, quia plus juris in alium, quam ipse habet, transferre nemo potest.

l. 54. ff de R. J.

Per quas personas cuique acquiritur.

excipitur creditor pignoratitius, si ad diem §. 1. h.t. præfixum non reddatur pecunia debita, ne penès creditorem pignus maneat inutile.

Titulus 6 Nonus
Per quas Personas cuique acquiritur.

Dominium nobis acquiritur, 1°. per nosmet- ipsos, jura enim ita comparata sunt, ut quisque sibi acquirat quod suâ interest.

Secundò, jure antiquo, per eos quos potestati nostræ subjectos habemus, puta filios familias aut servos.

in princ. h.t. l. 10 ff de acquir. rer. dom.

Quid quid olim filius familias, aut servus acquire-

Per quas personas cuique acquiritur.

bant, id totum patri vel domino, in quorum potestate erant,
§. 1. h.t. patriæ potestatis jure statim acquirebatur; & filius familias
una cum patre persona censetur.

Verùm, jure novo, varia distincta fuere pe-
culiorum genera.

Peculium est pusilla pecunia, quam filius
l. 2. et 5. familias a paternis, servus a dominicis rationibus, separa-
§. 3. et ult. ff de pecul. tam habet, deducto tum inde eo, quod patri, vel domino debetur.
vide dionysii gothofr. notas ad leges hæc

Peculium filii familias militare est, vel
paganicum.

Militare illud est, quod acquisivit filius
familias aut in armatâ militiâ, aut inermi.

Per quas personas cuique acquiritur.

Duplex est: castrense et quasi castren-
se.

Castrense illud est, quod in armatâ — l. 11. ff de castren. pecul.
militiâ acquisivit filius familias; V. G. si quid a pa-
rentibus, vel aliis personis ex hâc causâ ei fuerit donatum.

Quasi-castrense, est quod inermi — l. ult. cod. de inoff. testam.
militiæ acquisivit; veluti ex publicâ, vel privatâ quâdam
functione.

Quadruplex est peculium quasi —
castrense: togatum, palatinum, clericale et littera-
rium.

Togatum illud est, quod filius familias l. b. et g. cod. de adv. divers.

Per quas personas cuique acquiritur.

ejusdem est l. adv. 11. cod. eod. tit.

in militiâ acquisivit, veluti ex advocati officio.

l. un. cod. de castr. omn. palat. peculio et l. 4. cod. de bon. quæ lib.

Palatinum quod in domo principis filius familias sibi comparavit.

l. 3 & 4 cod. de episc. et cler.

clericale quod in functionibus ecclesiasticis acquisivit.

Litterarium est, quod ex litterarum professione, V. G. grammaticæ, rethoricæ, jurisprudentiæ filius familias acquisivit.

Peculium paganicum est, quod, extra omnem militiam, sed aliunde, filio familias obvenit.

ad senatum actum

Heroïum si fama minor; dum prælia cessant,

O vos felices! quorum augent otia famam.

Per quas personas cuique acquiritur.

Duplex est: profectitium et adventitium.

Profectitium ejj illud est, quod ex rebus paternis ad filium profectum est.

l. 5. in princ. ff de jure dotium

adventitium quod ex rebus maternis, aliis personis, laboribus aut industriâ, ad filium pervenit.

l. 1. et 6 cod. de bonis quæ lib.

Peculium castrense et quasi castrense ad filium familias, plenâ proprietate, pertinet, in iis quæ pro patre familias habetur, et nullum ejus in iis habet. pater.

Profectitium ad patrem familias, pleno dominio, pertinet; nulla enim, inquit Justinianus, invidia est, id quod

h. t.

est a patre profectum, hoc ad eum reverti.

adventitium pertinet ad filium, usufructu

h. t. l. 6 cod. de bonis.

De modis acquirendi rerum dominii per universitatem.

quod lib. penès patrem, remanente, quandiu in potestate patris esset filius.

Verùm si filius a patre emancipatus fuerit, §. 2. h.t. et l. 6. cod. de bonis quæ lib. usus fructus semissem retineret pater.

Servile verò peculium unicum est, in eoque consti- §. 1. de rer. qualit. vel. alien. jure. §. 3. h.t. l. 10. tit. 2d. quid quid servus acquirit, id totum domino sive §. 1. l. 32 ff. de acq. rer. dom. et leg. 62 ff. de v. s. sciente, sive ignorante, acquiritur, jure dominicæ potestatis

Sectio unica
De Modis acquirendi rerum Dominii, jure civili, per universitatem.

§. 6. per quas pers. Modi acquirendi rerum dominii per univer-

De Testamentis.

sitatem, jure civili, quatuor sunt: nempè hæreditas, bonorum nobis acq. possessio, acquisitio per adrogationem, et addictio bonorum liber- tatum conservandarum causâ.

hæreditas est successio civilis in universum jus l. 62 ff. de R. J. et causam defuncti. et l. 24 ff. de st. s.

Dicitur civilis, ut a bonorum possessione, quæ est successio prætoria, distinguatur.

Dicitur in universum jus defuncti, quia è modus §. ult. per quas pers. nob. acq. acquirendi rerum dominii per universitatem; non enim in l. 59 ff. de R. J. emolumenta tantum sed etiam in onera succedit hæres.

Defertur verò ex testamento quæ testamentaria, §. ult. per quas pers. nob. acq. et ab intestato quæ legitima vocatur.

Titulus Decimus.
De testamentis ordinandis

l. 1. ff qui testam. fac. possunt. vide cujacium 11° observ. cap. 3. 7.

Testamentum est voluntatis nostræ justa sententia, de eo quod post mortem nostram fieri volumus.

in pptijs h. t. vide quæ dicuntur de pprietate huj. tit.

Dicitur testamentum, id est testatio mentis.

l. 9. cod. et l. 14. ff qui test. fac. poss.

Dicitur voluntatis, q. d. qui voluntate carent, facere testamenta non possunt; quales sunt furiosi, mente capti &c.

l. 68. ff de hæred. instit.

Dicitur, nostræ, quia testamentum ex alieno arbitrio pendere directe non potest; Veluti si quis diceret, titius hæres esto, si mævius voluerit.

l. 89. ff de hæred.

ex alieno tamen arbitrio potest indirecte pendere, v. g.

instit.

Titius hæres esto, si in capitolium ascenderit.

§. ult. in fin. de legat.

Dicitur ejusta, hoc est solemnis et secundum leges ordinata, in quo testamenta distinguuntur a codicillis.

Ut secundum leges sit, quatuor requiruntur conditiones.

l. 9. et 19. ff qui test. fac. poss.

Prima, ut testamenti factionem activam habeat testator.

§. 3. h. t. l. 9. in fin. ff qui test. fac. poss. l. 9. cod. de test.

Secunda, ut in eo juris solemnitates serventur.

tit. de exhær. lib. in princ. ff de lib. et posth. l. 4. ff de injust. rupt. &c.

Tertia, ut, si liberos habeat in potestate testator, eos vel nominatim instituat hæredes, vel nominatim eos exhæredes.

l. 12. cod. de testam.

Quarta denique ut directis verbis hæres instituatur

De testamentis ordinandis

Duplex testamenti genus hodie distinguitur militare et paganicum.

Paganicum illud est quod a cive romano non milite factum est; illud que duplex est: scriptum et nuncupatitium. §. 3. et ult. h. tit.

Scriptum ceu solemne illud est quod ad cujus substantiam et auctoritatem necessaria erat scriptura, in testamento scripto sex juris solemnitates requiruntur, duæ ex jure civili, duæ ex jure pretorio et duæ §. 3. h. t. ex principum constitutionibus.

Primo, jure civili requiritur testium ad id specialiter §. 3. h. t. l. 21. §. 2. ff qui test. fac. possunt. rogatorum presentia.

De testamentis ordinandis

Secundò, ut uno contextu, hoc est uno eodem que §. 3. h. t. l. 20. §. 2. l. 21. §. 3. ff qui test. f. p. l. 28. cod. de test. tempore conjunctim testamentum peragatur.

Tertiò, jure pretorio, septem testium numerus. §. 3. h. t.

Quartò, ut eorumdem testium imponantur §. 3. et l. h. t. signacula.

Quintò, ex principum constitutionibus, requiritur §. 3. h. t. l. 21. et testium et testatoris subscriptiones et si testator scribere l. 28. §. 1. cod. de test. nesciat, octavi testes.

Sextò, denique, ut testator ipse manu suâ nomen §. 2. h. t. l. 29. cod. de test. que tamen hoc revocata fuit. nov. 119. ch. 9. hæredis scribat, vel ab alio, testatoris jussu, scribatur.

In testamentis omnes cives romani, puberes masculi, et §. 6. h. t. sanæ mentis, testes adhiberi possunt.

De testamentis ordinandis.

Testes igitur in testamentis adhiberi prohibentur;

Primò, servi, peregrini, q testamentum juris est civilis,

§. 6. h. t. 3. 2. et 20. ff. de R. J. l. 20. §. 1. ff. qui testam. fac. poss.

quantum ad formam, cujus nec servi, nec perigrini capaces sunt.

Secundò, mulieres, non ob foeminini sexûs fragilitatem, sed quia calatis comitiis olim fiebant testamenta, ex quibus mulieres arcebantur.

l. 14 ff. quemadm. testam. aperiant. et arg. l. 20. §. 6 ff. qui testam. fac. poss.

Tertiò, impuberes, furiosi, mente capti, prodigi, et caeci quia hi omnes testamenta facere non possunt. et consequenter testes esse prohibentur, nec non muti et surdi;

§. 6. h. t. l. 21. in pr. ff. qui test. fac. poss.

quia testantis voluntatem declarare vel audire non possunt.

§. 6. h. t. l. 18. §. 1. l. 20. §. 6 ff.

improbi et intestabiles, v. g. qui ob grave delictum

De testamentis ordinandis.

qui test. fac. poss.

veluti repetundarum, adulterii, vel ob grave crimen fuerunt condemnati, vel qui falsum in judicio testimonium dixerunt.

Quartò, haeredis in testamento scripti, vel etiam

§. 10. h. t. l. 10. in pr. ff. qui testam. fac. poss. et l. 10. ff. de testib.

fidei commissarii universalis non admittitur testimonium in testamentis, in quibus haeredes scripti sunt, vel eis haereditas per fidei-commissum universale relicta est, quia nemo in propriâ causâ est idoneus.

Legatarii vero et fidei commissarii singulares, testes ee non prohibentur, quia non in rem suam dicere, sed in rem haeredis testes sunt.

Quintò, pater non potest esse testis in testamento, in quo filius ejus scriptus est haeres, et vice versâ, quia

§. 10. h. t.

De testamento militari

pater et filius familias una eadem que persona censentur, nec

l. 3. cod. de apost. apostata, heretici, et illi qui cum bestiis pugnarunt, quia infames sunt.

Testamentum nuncupatis rum illud

§. ult. h. t. est quod viva voce, et sine scriptis factum est.

§. ult. h. t. l. 2. §. emancipationem cod. de test. Ad illud septem testes nominatim rogati requiruntur, et uno contextu fieri debet.

Titulus undecimus
De militari testamento

Testamentum militare est militis in expeditione occupati, voluntatis sententia de eo quod post mortem suam fieri velit, minus solemnis.

De testamento militari

l. ex eo tempore 42. ff de test. mil. et l. unica in fin. ff de bon. pos. ex test. mil.

Miles autem is dicitur, qui in numerum relatus est, militiæ que sacramento adstrictus.

l. 1. ff de test. mil. 2. ad ed.

Dicitur minus solemnis, nullo autem in testamento militari requiruntur solemnitates, speciali militis privilegio, quia magis arma quam leges scire debet.

§. 1. h. t. l. 16. ff. de testam. milit.

Oportet tamen ut constet de ultima militis voluntate, veluti scripto aliquo, veluti scripto aliquo, veluti litteris sanguine rutilantibus, aut viva voce, coram duobus testibus suam voluntatem declaraverit.

§. 3. h. t.

Testamentum sic factum, tandiu valet, quandiu testator est miles, imo et post annum a die honestæ et causariæ missionis.

Quibus non est permissum testamenta facere.

Missio est a militiâ dimissio.

Triplex est, honesta, causaria et ignominiosa.

Honesta quæ, emenso militiæ tempore conceditur.

Causaria, quæ ob animi vel corporis vitium indulgetur; veluti ob membrum militis ruptum.

Ignominiosa, quæ fit ob delictum a militia commissum.

l. 13. §. 3. ff. de re militari et l. 2. §. 2. ff. de his qui not. infam.

Titulus duodecimus
Quibus non est permissum facere testamentum.

Testamenta facere possunt ii duntaxat

l. 3. ff. qui test. fac. poss.

Quibus non est permissum testamenta facere.

quibus testandi facultas a lege specialiter fuit concessa; et testamenti factio est juris publici, id est a jure pendet.

Hæc autem testandi facultas solis civibus romanis, patribus familias, puberibus, sanæ mentis, lege duodecim tabularum specialiter fuit concessa his verbis: utiquisque pater familias super pecunia, tutelâ ve rei suæ legassit, ita jus esto.

autor ad heron. lib. 1. num 23. ulp. tit. de test. 11. reg. 13.

Dicitur super pecuniâ, quod vocabulum hic late sumitur, pro omnibus bonis; tutelâ ve rei suæ; hoc est, suorum liberorum: liberi enim res patris dicuntur.

Hinc filius familias olim testari non poterat; 1° quia in lege duodecimâ tabularum solis patribus familias

in pr. ff. h. t. l. 6. in pr. et l. 12. in pr. ff. qui test.

Quibus non est permissum testamenta facere.

fac. prh. ch. l. 3. §. 1. ff. eod. tit. l. 19. ff. eod.

testandi facultas fuerat concessa, inclusio enim unius est exclusio alterius, quia 2° tempore legis XII. tab. filius familias nihil sibi habebat proprium.

ulp. tit. 22. reg. 10.

Verùm, jure novo, id est principum constitutionibus, de peculio castrensi et quasi castrensi testari potest, in eo autem pro patre familias habetur.

in pprijs vers. sed quidem jus §. ulp. tit. no. reg. 10. l. 12. cod. quibus fac. prh.

De peculio adventitio olim testari non potest, §

l. 11. cod. qui testam. fac. poss.

nullâ lege id juris concessum est, non autem jure dominii, sed jure legis testantur.

Quamvis patres familias lege duodecimâ tabularum testari possunt, non nulli excipiuntur.

l. 8. §. 1. et 2. ff qui test

Primò, peregrini, servi, deportati, testamentum

Quibus non est permissum testamenta facere.

fac. prh.

facere non possunt quia solis civibus romanis testandi facultas fuit concessa.

h. t. h. t. et l. 8 in pprijs ff. eod.

Secundò, captivi, quia hostium servi sunt.

§. 1. h. t. l. 6. ff. eod.

Tertiò, impuberes, quia firmum non habent animi judicium.

§. 1. h. t. l. 2 cod. eod. tit.

Quartò, furiosi et mente capti, quia voluntate carent.

l. 9 cod. qui test. fac. poss. et §. 1. h. t.

Furiosi tamen in dilucidis intervallis, testamenti faciendi capaces sunt.

§. 2. h. t. vide. novel. leonis 3. 9. ubi casus refert. quo prod. test. ph.

Quintò, prodigi quoque testari non possunt, quia non habent liberam rerum suarum dispositionem.

Prodigi enim ii dicuntur quibus rerum

Quibus non est permissum testamenta facere

suarum administratio a pretore fuit interdicta.

§§. 3. h. t. et l. 6. §. 1. ff. eod. l. 4. ff. qui test. fac. poss.

Sextò, muti et surdi a naturâ testari non possunt; sed si alter utro tantum morbo laborent, vel scripsit vel scivâ vice poterunt testari; quia in primo casu nec rogare, nec audire testes possunt.

l. 8. cod. qui test. fac. poss. l. 1. ff. de V. S. alp. in frag. tit. de test. S. fœmine.

Septimò, cæci, dubibito teste octavo, possunt facere duntaxat testamentum nuncupativum; mulieres quoque, quia verbum quisque fœminas complectitur.

authent. exceptis cod. de hær. l. 6. §. 4. ult. cod. ad. jul. majest.

Septimò denique, hæretici, eorumque fautores: læsæ majestatis rei, capitalis criminis damnati, essuratæ et monachi, testamenti faciendi incapaces sunt.

Testamenti factio duplex est: activa et passiva

De exhæredatione liberorum

Activa est jus testamenti faciendi.

Passiva est facultas ex alienum testamentis capiendi, V. G. legatum, hæreditatem.

Titulus Decimus Tertius
De exhæredatione Liberorum.

exhæredatio est datæ, vel debitæ hæreditatis ademptio.

Dicitur datæ, V. G. si extraneus qui sub conditione fuerit hæres institutus, deinde sub conditione contrariâ fuit exhæredatus.

Species in hunc modum proponi potest:

Mœvius hæres esto, si navis ex Indiarum venerit,

De exhæredatione liberorum

si non veneris, exhæres esto; in hoc exemplo, fil. datæ hæreditatis ademptio.

Dicitur debitæ, quod de filiis familias intelligi debet, qui fuerint exhæredati, quibus, jure naturæ, debetur hæreditas. (l. 4. in ppiis ff de bonis damnat.)

Liberorum exhæredatio fieri potest, vel nominatim, vel inter cæteros. (in ppiis h.t.)

Nominatim fieri potest exhæredatio, vel proprio nomine, V. G. Titius filius meus exhæres esto, vel quodam modo nomini æquipollente, V. G. filius meus minor esto exhæres; Vel etiam proprio nomine non adjecto, V. G. filius meus exhæres esto, si filius unicus est. (in ppiis h.t. l. 1. v. ch. 3. ff de liberis et posthumis.)

De exhæredatione liberorum

inter cæteros fit exhæredatio, V. G. cæteri que exhæredes sunto.

Præteritio est omissio ejus qui nec rite fuit institutus, nec ut oportet, exhæredatus.

Circà liberorum exhæredationem quatuor tempora, cum variis personarum generis sunt distinguenda.

Lege duodecim tabularum, latissima patribus familias testandi facultas erat concessa.

unde nominatim exhæredare, vel inter cæteros, vel etiam silentio præterire libere poterant.

Verùm, ex interpretatione prudentum, cum nimis durum videretur filium solo silentio præteritum, a successione (in ppiis h.t. l. 4. ff de lib. et l. 1. ff de

De exhæredatione Liberorum.

injusto rupto. irrit. fact. testam.

removeri, hoc jus interpretatum est, ita ut pater teneretur nominatim instituere aut exhærédare filios in potestate constitutos

Preteritione filiorum emancipatorum, patris

§. 3. h. t.

testamentum non vitiabatur; quia non erant patris sui hæredes, sed extraneorum loco habebantur.

unde mater filios impune preterire poterat, quia

§. 7. h. t. l. 4. §. 2. ff de bon. poss. contab.

non sunt in ejus potestate, et pro exhæredato habebantur; quia nec jure civili, nec jure pretorio, matri succedere poterat.

Jure verum novo, pater debet omnes liberos, sive in

§. h. h. t. l. 4. cod. de lib. preteri. vel exhæred.

potestate sint, sive non, nominatim instituere aut exhæredare, cujus cumque gradus, sexus, sive nati, sive posthumi, sive sui sive emancipati sint.

De hæredibus instituendis.

Jure tandem novissimo, id est novellis, pater non aliter exhæredare potest quam justis et expressis exhæredationis causis.

ex Novel. 115. cap. 3.

Sed imperator bis septem ex causis exhæredare liberos potest pater, quæ versibus sequentibus continentur.

ex Novel. 115. cap. 3.

Bis septem ex causis exhæres filius esto:

Si patrem feriat, vel maledicat ei:

Carcere detrusum si negligat, aut furiosum,

Criminis accuset, vel paret insidias:

Si dederit damnum grave; si nec ab hoste redemit.

Testari-ve vetet: se sciet-ve malis.

Si minus sequitur: vitiet-ve cubile paternum:

non orthodoxus; filia si meretrix.

Titulus decimus Quartus.
De hæredibus instituendis

hæredis institutio est caput et fundamentum totius testamenti, directa est in primo gradu hæreditatis oatio.

Cùm ejlla est caput et fundamentum totius testamenti, non potest consistere testamentum, absque hæredis institutione. l. 1. in pprio ff h.t. l. 1. §. 3. ff de vulg. et pupil. substit.

Dicitur directa, fieri enim debet verbis directis et imperativis, veluti olim; e Mœvius hæres esto; in quo distinguitur ab hæreditate fideicommissariâ quæ fit precariis et rogativis, rogote, hæres meus, ut e Mœvio meam hæreditatem restitueris.

Dicitur in primo gradu, quia in secundo esset substitutio.

Hæredes esse possunt ii omnes quibus cum est testamenti factio tum activa, tum passiva. in pprio h.t. l. 31. ff de hæred. instit.

Servus apud romanos institui poterat, si autem esset institutus, tacito juris intellectu, libertatem consequebatur, si esset testatoris proprius; si vero esset alienus, hæreditatem adire poterat exc concessione sui domini. §. 1. h.t. §. 1. Quib. exc caus. manum. §. 1. h.t. l. 31. ff de hæred. instit.

Hæreditas est velut corpus quoddam quod §. h. h.t. l. ho. §. 2. ff

De hæredibus instituendis

de hæred. instit.

in duodecim partes dividitur, sumptæ autem partes nomine designentur, tota enim hæreditas assis nomine intelligitur.

Nomina singularum partium hic referuntur, scilicet:

uncia . . . pars hæreditatis undecima.

Sextans . . . pars sexta, seu duæ uncia.

Quadrans . . . quarta pars, tres uncia.

Triens . . . . . tertia pars assis, quatuor uncia.

Quincunx . . . quinque unciæ.

Semis . . . . seu semi as, sex uncia.

Septunx . . . septem uncia.

Bes . . . . . quasi bis triens, octo uncia.

Dodrans . . . novem uncia.

Dextrans . . . . decem uncia.

Deunx . . . . undecim unciæ.

as . . . . . tota hæreditas.

Hinc unus vel plures hæredes instituí possunt ex §. 4 h. t. l. 13 §. 1. ff. eod.

iis partibus quas voluerit testator.

Quod si partes assignatæ non impleant assem §. 7. h. t. et l. 13. §. 2. ff. eod.

quod superest, iis hæredibus acquiritur pro ratâ portione, jure accrescendi; nemo pro parte testatus, aut pro parte intestatus decedere debet.

exemplum sic proponi potest:

Primus hæres esto ex quadrante: secundus ex

quadrante, tertius ex quadrante; singuli succedunt ex triente.

Si vero partes assignatæ assem superent, singulorum
§ 7. h. t. l. 13. § 1. ff eod. partes, pro rata portione, decrescunt; V. G. si quatuor hæredes
extent pro triente, quadrans duntaxat habebunt.

§ 9. h. t. l. 1. ff de condit. inst. Hæres instituí potest vel pure vel sub conditione.

Conditio est ea quæ in futurum, incertum que
eventum negotium gestum differt ac suspendit, quâ deficiente
deficit, quâ existente perficitur negotium.

Hæres instituitur sub conditione in hunc
modum: Titius hæres esto, si navis ex indarum venerit.

Hæc enim duplex est: possibilis et impossibilis.

Possibilis conditio ea est, cui nec natura, nec

jus est impedimento, quo minus existat; V. G. si navis ex
indarum venerit.

Impossibilis vero ea est, quæ naturæ, V. G. § 11. infra de inutilib. stipulat. l. 12, 15. et 24. ff de cond. inst.
Titius hæres esto, si cœlum digito tetigerit; moribus, si hominem
occiderit, et facto, Titius hæres esto, si montem aureum mihi
dederit, repugnat.

Conditio enim possibilis triplex est: potestativa,
casualis et mixta.

Potestativa ea est, quæ pendet ex voluntate
ejus cui sub conditione relictum est, veluti; Mœvius hæres esto,
si in capitolium ascenderit.

Casualis ea est, quæ pendet ex incerto fortunæ

eventu, v.g. Titius hæres esto, si navis ex hispaniâ veneris.

Mixta est, cujus eventus partim ex ex incerta fortunâ eventus partim ex voluntate pendet. v.g. Semphronius hæres esto, si titiam uxorem duxeris.

§.10.h.t. l.20.in pr.ff de conditionib. instit. l.94 ff de R.J.

Si impossibilis conditio institutioni adjecta sit, vadet institutio et conditio pro non scripta habetur, favore ultimarum voluntatum in quibus ejocari et ludere velle nemo presumitur.

§.4. de exhæred. lib. l.4 ff h.t.

Ut filius familias ritè instituatur, instituì debet, vel purè, vel sub conditione potestativâ, quod hodie in omnibus filiis, filiabus que vel nepotibus, locum habet.

Sub casuali et mixtâ conditione si filius institutus fuerit, pro preterito habetur.

Titulus decimus-Quintus
De vulgari substitutione

Substitutio est in secundo vel ulteriori gradu l.1. in pr. ff. h.t. facta hæreditatis datio.

eMævius mihi hæres esto; si Mævius mihi hæres non erit, Semphronius mihi hæres esto; eMævius institutus dicitur, Semphronius vero substitutus.

arg. §.1. ff de hæred. qualit. et differ.

introducta fuerunt substitutiones, ne quis, sine hærede testamentario, moriatur.

In substitutionibus casus est potissimum distinguendus.

Casus enim est eventus in quem substitutio

De vulgari substitutione

confertur.

Duplex substitutionis casus distinguitur, primus scilicet est secundus.

vide pac. in princip. h.

Primus casus substitutionis, quæ vulgaris dicitur, est delatæ, sed non aditæ hæreditatis.

Species sic proponi potest:

Mævius hæres esto, et si mævius hæres non erit, julius hæres esto.

Secundus substitutionis casus, quæ pupillaris dicitur, est delatæ simul et aditæ hæreditatis, sed mortis ante pubertatem contingentis: V. G. filius meus mihi hæres esto, et si mihi hæres non erit, et ante pubertatem decesserit,

De vulgari substitutione

semphronius ei hæres esto.

Ad secundum casum refertur substitutionem quasi pupillarem, quæ fit in casum delatæ simul et aditæ hæreditatis sed mortis ante recipissentiam contingentis; V. G. filius meus furiosus mihi hæres esto, et si hæres non erit, et in furore decesserit, titius mihi hæres esto.

His præmissis, triplex est substitutio: vulgaris, pupillaris, et quasi pupillaris seu exemplaris.

Vulgaris ea est, quæ fit a quolibet testatore, cuilibet hæredi, in casum delatæ sed non aditæ hæreditatis; V. G. titius hæres esto, et si hæres non erit, mævius hæres esto.

De vulgari substitutione

Dicitur vulgaris, quia fit a quolibet testatore, cuilibet hæredi, ex lege Duodecim tabularum jam laudata, uti quisque pater familias super pecunia, tutelâve rei suæ legassit, ita jus esto.

Dicitur a quolibet testatore, quia pater filio emancipato, mater et parentes materni, liberis suis vulgariter substituere non possunt.

Dicitur cuilibet hæredi, quia pater filio exhæredato, substituere vulgariter non potest.

Dicitur in casum delatæ, et non additæ hæreditatis, id est sub conditione; si hæres institutus non exstiterit, hæres.

De Pupillari substitutione

Titulus decimus-sextus
De Pupillari substitutione

Substitutio pupillaris ea est quæ fit a patre vel parente paterno, tantum liberis impuberibus, in potestate constitutis, in casum delatæ, vel aditæ hæreditatis, sed morte, ante pubertatem contingentis. in princ. I. de vulg. et pupill. subst. in princ. et l. 2. in princ. ff. de vulg. et pupill. subst.

Species in hunc modum proponi potest:

Filius meus impubes hæres esto; et si hæres erit, sed ante pubertatem decesserit, mævius ipsi hæres esto.

Dicitur in patris potestate constitutis, pupillarem est effectus patriæ potestatis, et in substitutione pupillari- l. 2. in princ. ff. de vulg. et pupill. subst.

De Pupillari substitutione

pater facit testamentum pro filio impuberi.

Unde sequitur 1°. patrem exhaerdato filio, pupillariter substituere posse, quia exhaeredatione non tollitur patria potestas. 2°. patrem emancipato filio, nec non matrem etiam maternum substituere pupillariter non posse, quia emancipatione tollitur patria potestas, et mater in potestate liberos non habet. 3°. posthumis posse patrem substituere, quia in patriam potestatem habere censetur etiam posthumos.

l. 4. ff de vulg. et pupil. substit.

arg. l. 2 in pr. ff de vulg. et pupil. substit.

§ 4. h. t. l. 4. § ff de vulg. et pupil. substit.

§. 2. h. t. et l. 20 ff de vulg. et pupil. substit.

Substitutio est velut testamentum quod pro filio impubere conficit pater.

Pupillaris a vulgari praesertim in tres differt.

De Pupillari substitutione

Primò, quod vulgaris ex lege duodecim tabularum descendat; pupillaris vero moribus sit introducta.

in fine pr. h. t. et l. 2 in pr. ff de vulg. et pupil. substit.

Secundò, quod vulgaris fit a quolibet testatore, pupillaris vero a patre tantum, vel parente paterno, jure patriae potestatis.

l. 2 in pr. ff de vulg. et pupil. substit.

Tria a matre fieri non potest liberis suis, nec a patre filiis emancipatis; quia in potestate non habens liberos.

Quartò, quod vulgaris evanescat additione hereditatis; pupillaris vero pubertate.

§. 2. h. t. et de exhaeredat. et aliis substit.

Quintò denique in vulgari substitutione,

substitutus succedat in bona defuncti, in pupillari verò in omnia bona impuberis.

Sectio unica
De Substitutione Quasi-pupillari, seu exemplari.

Substitutio quasi pupillaris ea est, qua §. 1. Inst. h. t. l. 4 ff. de vulg. et pupill. substit. l. 9 de impub. et aliis subst. filis liberis furiosis, mente captis, in casum mortis, ante resipiscentiam contingentis.

Species est: Filius meus furiosus, aut mente captus mihi hæres esto: et si in furore, vel mente captus decesserit, Titius ei hæres esto.

Quasi-pupillaris differt præsertim a pupillari in eo quòd;

Primò, substitutio quasi-pupillaris fieri potest a parentibus utrius que sexus humanitatis intuitu; pupillaris vero jure patriæ potestatis. in pupill. h. t. l. 2. in pupill. ff. de vulg. et pupill. subst. l. 9. cod. de impub. et aliis subst.

Secundò, pupillaris evanescit pubertate; quasi-pupillaris vero mentis recipiscentiâ. in pupill. et. §. 8. h. t.

Tertiò, pupillaris fit impuberibus, quasi-pupillaris puberibus. in pupill. et. §. 8. h. t.

Quartò, in pupillari quoslibet instituere potest testator, in quasi-pupillari autem liberos primùm, iis defi- l. 9 cod. de impub. et aliis subst. cientibus, fratres et sorores, quibus etiam non extantibus,

quoslibet substituere testator potest.

Titulus decimus-septimus

Quibus modis testamenta infirmantur.

Infirmantur testamenta duobus modis:
ipso jure, vel judicis officio.

in princ. h.t. Ipso jure duobus modis infirmatur testamentum; vel enim rumpitur, vel fit irritum.

Duobus quoque modis rumpitur:

§.2. h.t. l.2. ff de injust. rupt. et irrit. fact. test. l.4 de adempt. leg. Primò, posteriori testamento jure facto, nam ultima hominis voluntas est ambulatoria ad extremum vitæ usque spiritum.

§.1. h.t. l.8. ff de injust. rupt. et irrit. fac. test. Secundò, agnatione et quasi agnatione; id est, sui hæredis nativitate, vel quasi-agnatione sui hæredis, hoc est, adoptione, vel adrogatione post testamentum factâ.

§.4 h.t. et l.6.§.3 ff de injust. rupt. et irrit. fac. test. Rumpitur seu fit irritum omni capitis diminutione hæredis.

l.7.§.12. ff de injust. rupt. Si testator captus fuerit ab hostibus post factionem testamenti, ejus testamentum valet jure postliminii.

Testamentum fit irritum si fuerit injuste factum; si fuerit ab hærede destitutum, et si in eo filius familias fuerit præteritus, quod dicitur nullum.

l.1. ff de injust. rupt. Cæterum testamentum ex quo nemo hæres extitit, corruit et desertum dicitur.

Quibus modis testamenta infirmantur.

Titulus decimus-octavus
De inofficioso testamento

Officio judicis duobus modis testamentum infirmatur.

Jure pretorio, infirmatur testamentum per bonorum possessionem contra tabulas.

Jure civili, per inofficiosi testamenti querelam.

Inofficiosi testamenti querela est actio quâ inofficiosi testamenti rescisio petitur, sub colore furoris vel insaniæ, hæreditas quæ ab intestato petitur.

Inofficiosum testamentum illud est, quod contra pietatis officium efficitur. l. 2 ff. h. t.

De inofficioso testamento

Adversus inofficiosum testamentum datur inofficiosi testamenti querela, de quâ suprà. l. 1. et 3. ff. de inoffic. test.

Competit hæc querela plurimis personis:

Primò, liberis injuste preteritis, aut exhæredatis, non naturalibus tantùm, sed et adoptivis hæc querela datur. §. 2. h. t.

Secundò, parentibus utrius que sexûs in liberorum testamento injuste preteritis, aut exhæredatis. §. 1. h. t. l. 1. ff. de inoff. test. l. 16. ff. eod.

Tertiò, fratribus et sororibus hæc actio datur, si turpes personæ fuerint institutæ, quod ex principum constitutionibus obtinuit. §. 1. h. t. l. 27. cod. de inoff. test.

In ultimum hæc querela conceditur, quia defuncti

perturbet memoriam, unde non competit iis qui approbaverunt judicium defuncti ante aditam hæreditatem; unde non conceditur filio familias emancipato præterito, quia succedit jure prætorio, quinquennio ad. adita hæreditate præscribitur; nec competit filio cui legitimam pater relinquit, quia jure naturæ pater nihil ultra legitimam liberis debebatur. §. 6. h. t.

Nam Legitima est certa bonorum portio quæ a naturâ liberis debetur.

æstimatur pro numero liberorum, ita ut, si quatuor sint, aut infrà, sit triens portionis ab intestato debitæ; semis vero si quinque sint aut supra. N. 18.

quod sequentes indicant versiculi.

„ Quatuor aut infrà dant, nato jura trientem,
„ semissem vero concedunt quinque vel ultrà,

Quod si pater non totam filiis relinquit legitimam, datur eis actio ad supplementum. §. 3. h. t.

Titulus Decimus-nonus
De hæredum Qualitate et Differentiâ.

hæres est successor civilis in universum jus et causam defuncti.

Dicitur civilis, ut ab eo differat qui bonorum possessionem contrà, vel secundum tabulas impetravit a

De hæredum qualitate et differentiâ

prætore.

Dicitur in universum jus et causam, quia non in emolumenta tantum, sed et in onera succedit hæres.

Triplex hæredum est genus: nempè sui et necessarii, necessarii tium, et exstranei. in ppias h.t.

Sui et necessarii, sunt liberi in potestate positi tempore delatæ hæreditatis. §. 2. h.t. l. 12. ff qui test. fac. pos. l 4. ff si tab. test. null. extant.

Necessarii tantum hæredes sunt servi a domino instituti, qui, statim post mortem domini, liberi ac necessarii hæredes existunt. §. 1. h.t. l. 1. cod. de necess. serv. inst.

De hæredum Qualitate et differentiâ.

extranei ceu voluntarii sunt ii omnes qui potestate testatoris non sunt subjecti. §. 3. h.t.

Plures sunt præcipui acquirendi hæreditatis modi; §. 6. h.t.

aditio, agnitio, pro hærede gestio, et cretio.

aditio est actus legitimus, quo extraneus hæres delatam hæreditatem sibi acquisitam, in jure profitetur.

agnitio est nuda voluntas hæredis extranei §. 6. h. t. se hæredem esse velle declarantis.

Pro hærede gestio est quilibet actus quo extraneus §. 6. h. t. l. 20. ff de acq. hæred. hæres ipsâ et facto, se velle hæredem esse, declarat.

Cretio pro formâ sumpta, è solemnis verborum ulp. tit. 22. reg. 28. conceptio; quâ hæres cum cretione institutus, se velle hæredem

esse, intra tempus a testatore sibi præscriptum in jure
declarabat.

ulp. tit. 22. reg. 28.

Tribus modis amitti poterat hæreditas, nimirum repudiatione, recusatione et omissione.

Repudiatio erat actus legitimus, quo hæres extraneus nolle se hæredem esse, in jure profitebatur.

Recusatio erat nuda voluntas hæredis extranei se hæredem esse nolle declarantis.

Omissio erat hæredis extranei, per totum tempus sibi ad deliberandum a testatore definitum hæreditatis cernendæ neglectio.

Cum adita semel hæreditas non possit amplius

repudiari, ita ut hæres insitus subjiciatur oneribus
hæreditariis, tria concessa fuere beneficia; nimirum bene-
ficium abstentionis, divisionis et inventarii.

Beneficium abstentionis est beneficium suis concessum hæredibus, quo a successione paterna possunt abstineri.

§. 2. h. t. l. 64. ff de acq. vel omit. hæred.

Beneficium divisionis est beneficium necessarius concessum hæredibus, quo bona quæ hæreditariorum post delatam sibi hæreditatem acquisierint, separare pos-
sint, ne creditoribus hæreditariis obstringantur.

l. 1. §. ult. ff de separ.

hæredibus jure novo competit beneficium inventarii, quo inventario legitime facto, creditoribus ultra

§. 6. h. t.

vires hæreditatis non tenetur.

l. ult. cod. arb. tut.

inventarium enim est instrumentum

legitime factum, quo bona hæreditaria descripta sunt.

Ut legitime confectum sit duo requiruntur.

l. ult. §. 2. et 3. cod. de ejur. delib.

Primò, debet inchoari intra mensem a quo

cognoverit hæres delatam sibi esse hæreditatem, et absolvi

post duos alios menses coram notario.

l. ult. §. 2. cod. de jure delib. et Nov. 1. c. 2. §. 1.

Secundò, ut coram notario fiat inventarium,

et præsentibus his quorum interest, aut legitimè convocatis.

Titulus Vigesimus
De Legatis

§. 1. h. t.

Legatum est donatio quædam a defuncto

relicta et ab hærede præstanda.

§. 3. h. t. l. 2. cod. comm. de legat.

Dico a defuncto relicta, non testatore; quia non

solum testamento, sed etiam codicillis relinqui possunt legata.

§. 2. h. t. l. 1. cod. comm. de legat. ff.

Triplici actione legatarius rem sibi delatam

petere potest, scilicet actione in rem, actione in personam et

actione hypothecariâ, de quibus libro quarto dicemus, ubi

loquemur de actionib.

Sectio Prima
Quæ res legari possunt.

§. 4. h. t. l. 39. §. 7. ff. de legat.

Res omnes quæ sunt in hominum commercio

posita legari possunt, sive propriæ sint testatoris, sive

alienæ.

Hoc autem ultimo casu, rem debet hæres redimere, §.4. h.t. l.124 in fin. ff de leg. 3. ut eam præstet legatario, et si dominus æquo pretio hanc vendere nolit; æstimationem legatario præstare cogitur.

Non res corporales tantum, sed et incorporales §.21.h.t. l.91.ff de leg.1. in princ. legari possunt, V. G. obligationes, servitutes; unde quod testator debetur, illud alteri legare testator potest, V. G. creditor debitori §.13.h.t. suo legare potest quod sibi ab eo debetur.

Verum si nulla demonstratione rei facta, dotem quam non accepit, maritus uxori legaverit, V. G. quæ §.14.h.t. in dotem accepi, uxori do, lego: legatum nullum est.

Unde res quæ in commercio hominum non sunt, §.4.h.t. l.39 in fin. ff de leg.1. legari ō possunt.

Sectio secunda
De periculo, augmento, vel etiam detrimento rei Legatæ

Si res legata, in genere consistens, perierit, perit hæredi, nunquam autem genera et quantitates pereunt, sed §.6.h.t. l.11.cod. Si cert. petat. per rerum naturam multiplicantur.

Si verò consistat in specie, perit legatario; quia statim a morte dominus fit et res sua periit domino. §.10.h.t. l.3 de peric. act.

Sectio tertia
Quando dies legatorum cedit.

Cedit dies, hoc est, res incipit deberi, sed peti nondum potest, V. G. promitto tibi centum Kalendis proximis, res incipit quidem deberi, sed peti non potest, nisi Kalendis proximis. l. 213. ff de V. S.

Dies vero venit, hoc e, res peti potest. l. 213. ff de V. S.

Cedit igitur legatorum dies statim a mortetatoris, venit quia ante aditam hæreditatem, itaut si legatarius, antè aditam hæreditatem, decederet, legatum transmitteretur ad hæredes. l. 3. ff quand. dies. leg. ced.

Si unus ex iis partem suam non acceptaverit, hæc pars ceteris accrescat.

Conjuncti dicuntur ii, quibus una, eademque

res in uno, eadem que testamento legata fuit.

Sectio Quarta
Quibus Legari potest.

Iis duntaxat legari potest, qui habent testamenti factionem tum activam, tum passivam; itaut peregrinis, aut deportatis legari non potest, quia non habent testamenti factionem. §. 22. h. t. l. 101. ff de leg. 1.

Hodie incertis personis legatum relinqui potest, quia in legatis sola defuncti voluntas est spectanda. §. 24. h. t.

Sectio Quinta
Quomodo Legata relinqui possunt.

De ademptione legatorum

Legata relinqui possunt pure, vel in diem, vel sub conditione sicut et testamenta.

Valet legatum, etiam si in materiâ rei legatæ sit erratum, quia in legatis non pretium, sed defuncti voluntas spectatur.

Titulus vigesimus Primus
De ademptione Legatorum.

Ademptio legatorum est legatorum defuncti pœnitentiâ revocatio.

Adimi possunt vel expresse vel tacitè.

Expresse adimuntur legata hunc in modum: quod mævio dedi, legavi, mævio non do, non lego; quia voluntas hominis ultima est ambulatoria, ad extremum vitæ usque spiritum, ut jam vidimus.

in pr. inst. de adim. leg.

De lege Falcidiâ.

Quatuor modis tacitè adimuntur legata. arg. sup. l. 15. et l. 38. ff. h. t.

Primò, alienatione rei legatæ; si testator rem legatam alienaverit absque ullâ necessitate.

Secundò, inimicitiis, testatorem inter et legatarium, expressis, quia per hujus modi inimicitias auferitur benefaciendi voluntas, nisi reconciliatio intervenerit. l. 3. §. ult. l. 4. et l. 22. ff. de ad. leg.

Tertiò, legatum debiti tacitè ademptum censetur, si testator, dum viveret, illud a debitore exegerit. §. 2. I. sup. de leg. l. 45. §. 2. ff. de leg. 1. l. 11. §. 3. de leg. 3.

Quartò, exactione debiti legati; si enim l. 11. §. 13. ff. de leg. 3.

De Lege Falcidiâ

testator nomen, quod alicui legaverit, a debitore exegerit, ademisse legatum praesumitur.

Ossa pigneratitio rei legatae, legatum non adimit; quia facta censetur exc rei familiaris necessitate. §. 12. de leg. l. 3. cod. de leg.

At vero rei legatae alteri facta donatio, legatum adimit; quia testator rem legatam alteri donando, mutasse voluntatem videtur. l. 18. ff de adim. legat.

Titulus vigesimus-secundus.

De Lege Falcidiâ

Lex falcidia est plebiscitum temporibus augusti latum, quo lex furia et lex voconia fuerunt

De Lege Falcidiâ

abrogatae; quâ cautum est, ne testator ultra dodrantem l. 1. ff. ad leg. falcid.

bonorum legaret, ita ut quarta saltem pars hereditatis penes heredem remaneat.

Rationem legis falcidiae in singulis §. 1. hs. et l. 74. heredibus ponendam esse non dubitatur, hoc est, singuli ff. ad leg. falcid. heredes quartam ex parte hereditatis sibi relictâ portionem retinere possunt.

In deducendâ falcidiâ patrimonium defuncti §. 2. h. t. ad l. 73. in pr. ff. ad l. falcid. considerare debet, quale fuerit tempore mortis, non facti testamenti.

Quaedam tamen de bonis defuncti prius deducenda sunt, quam ratio legis falcidiae ineatur.

De lege falcidiâ.

L 39 § bona ff de C. S. l. 6. in pr. ad. ad leg. falc.

Primò, as alienum, quia bona non intelliguntur, nisi deducto ære alieno.

l. penult. ff de relig. et sumpt. fun.

Secundò, impensæ funeris, religionis et sepulturæ favore, qui tantus est, ut qui sumus impendit, omnibus hæreditariis creditoribus præferatur.

§ 3. h. t. l. 33. 3 ff. et 39 in pr. ff ad leg. falcid.

Tertiò, pretia servorum in testamento manumissorum, etiam eorum quos hæres rogatus est redimere, et manumittere, id que favore libertatis.

l. ult. § 2 ad. de jure delib.

Quartò, denique, impensa facta hæreditatis aperiendæ causâ.

Cessat falcidia pluribus modis.

131. c. 12. Nov. 1

Primò, cessat in legatis ad pias causas, juxta

De Lege falcidiâ.

c2.

Novissimo.

l. 1. c. h. t. § 31.

Secundò, in testamento militis, cujus sola in disponendo spectatur voluntas.

l. 1. l. 3 § fin. C. ad. et Nov. 1.

Tertiò, si hæres, inventario non ritè confecto, hæreditatem adierit, res que hæreditarias tractare cœperit.

Quartò, si integra legata solverit, nisi probaverit se id per errorem fecisse, eum que facti pœniteat.

Quintò, si testator vetet expresse falcidiam detrahi.

Dico expresse, nam tacita prohibitio non sufficit, veluti si testator mandet integra legata prætari: præsumitur enim errore ductus circa quantitatem hæreditatis.

Auth. res cum C. ad.

De fidei-commissariis hæreditatibus

Titulus Vigesimus-tertius De fideicommissariis hæreditatibus, et ad senatum-consultum Trebellianum.

fidei-commissum in genere est liberalitas verbis precariis relicta et ex eo præstanda, qui aliquid commodi sentit ex judicio defuncti.

Dicitur fidei-commissum, quia fidei et pudori eorum, qui ex testamento capere poterant et rogabantur restituere, committebantur. §. 1. h. t.

Dicitur verbis precariis relicta, quia soli rogati, solis que defuncti precibus nitebantur fidei-commissa §. 2. h. t.

seu de Quartâ trebellianicâ

missa, nec ullo juris vinculo tenebatur hæres ad ea præstanda.

Oportet ut ille qui fidei-commisso se oneret, aliquid commodi sentiat ex judicio defuncti, ut scilicet invitetur ad defuncti fidem alacrius implendam; unde fidei commissa ab intestato relinqui possunt. §. 10. h. t. l. 1. §. h. ff ad Sctum Trebel.

Species sic effingi potest:

Mævius fato proximus dixit, rogote, qui mihi aut jure legitimo hæres es, aut jure prætorio bonorum possessor, ut hæreditatis meæ partem dimidiam, aut fundum cornelianum tibi restituas.

introducta fuerunt fidei-commissa ea §. 1. h. t. illorum favore qui testamenta facere non poterant; Quales

De fidei-commissariis hæreditatibus

sunt peregrini, servi et filii familias de peculio, et id genus alii, iis precariis saltem verbis, et amicorum ope, possunt relinquere.

Duplex est fidei-commissum; universale scilicet et speciale.

universale illud est quod de totâ hereditate, vel saltem certam ejus partem restituere rogatur hæres, et fidei-commissaria hæreditas dicitur. §. 2. vers. cum igit. h.t.

Speciale quo certa res, certa ve pecuniæ quantitas alterius bonæ fidei restituenda committitur, Ut fundus tusculanus &c. cn pfius est §. 3. tituli seq.

TRES hodie senatus consulti trebelliani sunt

seu de Quartâ trebellianicâ

effectus.

Primus est, ut actiones hæreditariæ fidei commissario, et in fidei commissarium pro parte hæreditatis ei restitutâ dentur. §. 7. h.t. est arg. l. 10. ff de R.J.

Secundus est, ut hæres rogatus hæreditatem restituere, senatus consulto trebellianico, quartam ejus partem potest. retinere; Quæ quarta Falcidia vocatur. §. 7. h. t.

Tertius est, ut, si adire hæreditatem recuset hæres petente fidei commissario, cogatur eam adire jussu prætoris, senatus cons. trebl. §. 7. h.t. l. 4 ff. eo et ipsius fidei commissarii periculo, ita ut nullum lucrum, vel damnum penes hæreditatem remaneat.

Titulus ultimus

De codicillis

§. ult. h.t. Codicilli sunt testati vel intestati minus solemnis voluntas, de eo quod quis post mortem suam fieri velit.

§. 1. in pr. h.t. Dicitur testati vel intestati, quia non tantum, qui testamento facto, codicillos facere quis potest, sed etiam si decedat intestatus, codicillos facere potest.

vide l. ult. §. 3. eod. de codic. Dicitur minus solemnis, in codicillis enim non tanta solemnitas requiritur, quanta in testamentis adhibetur.

Dicitur voluntas, unde qui voluntate carent codicillos facere nequeunt.

Dicitur de eo quod quis post mortem suam

fieri velit, quia in morte tantum codicilli fieri possunt.

Caeterùm codicilli a testamentis in pluribus differunt.

l. 6. §. 1. ff de jure codicil. Primò, codicilli differunt a testamentis quod in iis requiruntur solemnitates, nullæ vero in codicillis, si testamento fuerint comprobati.

vide l. ult. §. 3. eod. de codicil. Si non fuerint comprobati, ad eorum probationem quinque tantum testes requiruntur, non ad solemnitatem, sed ad eorum probationem, ut jam diximus: unde rogati, aut fortuiti testes adsint, non interest.

eod. Secundò, differt in eo quod hæreditas detur testamento, in codicillis vero neque hæreditas, neque tutor

§. 2. h. t. l. 4. de codicil. vide leg. 10 ff de jure

De codicillis.

codicill. nominari potest.

Caterùm, ii duntaxat codicillos facere possunt qui testamenti habent factionem activam; unde filius familias olim codicillos facere non poterat; verùm ex principum constitutionibus de peculio castrense et quasi castrense codicillos facere potest.

l. 6. §. 3. ff. de jur. codic.

Undè sequitur, corruente testamento, ipsos etiam codicillos ex testamento corruere.

l. 3. §. ult. ff. de jur. codic.

finis libri 2i institutionum.

,, Missus in hanc venio timide liber exculis urbem,
,, da placidam, Sesto, lector amice, manum.

ovid. trist. l. 3.

De hæreditatibus ab intestato

Institutionum

imperatoris Justiniani in quatuor libros div.

Compendium

Liber tertius

Titulus primus

De hæreditatibus ab intestato.

Hæreditas ab intestato ea est quæ testamentariâ deficiente, lege defertur, unde legitima vocatur.

l. legitimam. 8. ff. de petit. hæred. et §. ult. inst. per quas pers. nob. acq.

Dicitur testamentariâ deficiente, quia legitimæ hæreditati locus non est, quandiu testamentaria speretur.

l. 8. 9. ff. de R. J.

Duobus autem modis quis intestatus dicitur: proprie,

De hereditatibus ab intestato

vel improprie.

Proprie quis intestatus dicitur, qui, cum jus habere testamenti faciendi, non fecit; aut si fecit, non jure fecit.

in pris h. t. l. 1 in pris ff de suis et leg. hered. et § 1. h. t.

improprie vero intestatus dicitur, qui testandi jus non habuit; Veluti impuberes, prodigui, furiosi &c.

l. 1. in pris ff de suis et leg. hered.

Delata hæreditas dicitur, quæ utiliter acquiri vel repudiari potest.

hæreditas autem ab intestato defertur, quando certum est nullum esse testamento futurum hæredem.

l. 89 ff de R. J.

tres, jure novissimo, sunt ordines successionis ab intestato: descendentium, ascendentium et collateralium, sub-

Nov. 118. cap. 2. et 3.

De hæreditatibus ab intestato.

omni agnatorum et cognatorum differentia, succedunt, secundum gradus prærogativam et sanguinis proximitatem.

hæreditas ab intestato dividitur in stirpes, vel capita.

in stirpes vero, cum succedentes, jure representationis, ad hæreditatem veniunt, et eam hæreditatis partem consequuntur, quam habuisset is, quem representant.

l. 2. ad de suis et leg. lib.

in capita vero, cum omnes succedentes jure suo veniunt et æqualiter succedunt.

Nov. 118. ch. 1.

e Notandum est in lineâ collaterali remotiorem a proximiore excludi; quia locum non habet jus representationis.

excipitur tamen unus casus, cum sobrini filii fratris cum patruo concurrunt.

Titulus Secundus
De Legitimâ agnatorum Successione.

Legitima agnatorum successio dicebatur olim, quæ, deficientibus suis hæredibus, in tabulis proximis agnatis, nominatim deferebatur his verbis: ast si quis intestatus moritur, cui suus hæres non sit, proximus agnatus familiam habeto.

l. 1. et 2. §. 2. ff. de suis et legit. hæred. et in princ. h. t.

Sed Justinianus omni agnatorum, cognatorumque, sublato discrimine, hos omnes ad ejusmodi successionem

Nov. 118. c. 1.

secundum sui gradus prærogativam, promiscuè vocavit.

Titulus Tertius
De senatus consulto Tertulliano

Mater, lege duodecimâ tabularum, a legitimâ filiorum successione amovebatur; quia sui tantùm et agnati ad hæreditatem ab intestato vocabantur.

in princ. h. t.

Verùm, Justiniani cautum fuit, ut mater sive ingenua, sive libertina, sive plures liberos peperisset, sive unum tantùm, defuncto filio indistincte succederet, omnes quæ agnatos excluderet, quia matri nihil imputari potest, quòd non plures, sed paucos liberos peperit.

§. 4. et 5. h. t. vide leg. 2. cod. de jure liberor. et l. ult. cod. quæ potior in pig. hab.

Titulus Quartus
De senatus-consulto Orphitiano

Lege duodecimâ tabularum filius ad matris legitimam successionem non admittebatur, quia neque suus hæres erat matri, neque agnatus.

Prætor autem filios ad matris successionem ab intestato primus vocavit, sed in tertio tantum ordine, hoc est omnibus agnatis deficientibus, per bonorum possessionem, unde cognati. in ppiis h.t.

Hoc senatus consulto cautum fuit, ut filius ad matris nec non et avia legitimam successionem, si velint, admittantur, in ppiis h.t. l. penult. ff ad S.C. Tert.

itaut consanguineis et agnatis defunctæ matris, etiam si alius

juri subjectus esset, anteponeretur.

Titulus Quintus
De successione cognatorum

Successio cognatorum ea est qua, deficientibus suis legitimis que hæredibus, proximis cognatis a prætore per bonorum possessionem, unde cognati, deferebatur. in ppiis h.t.

Verum Justinianus sublatâ omni agnatorum cognatorum que differentiâ, voluit ut omnes secundum sui gradûs proximitatem in infinitum simul succederent. Nov. 118. c.5

Titulus Sextus
De gradibus cognationum

Vide titulum de nuptiis, libro primo.

Titulus Septimus
De servili cognatione

textus hic.

Servilis cognatio ea est, quae contrahitur inter eos, qui in contubernio seu statu servili concepti, nati que sunt. cujus modi cognatio jure civili nulla computabatur.

Verum Justinianus praeter juris veteris dispositionem, solutis servilem cognationem liberis, fratribus, sororibus que ad capiendam legitimam successionem prodesse, jure patronus hac in parte sapito.

in pprio h.t.

Titulus octavus
De Libertorum successione

Libertus ille est, qui ex justâ servitute

manumissus est, et ad civitatem romanam perductus.

Qui vero servus manumittit, patronus dicitur.

Si libertus patronum in suo testamento praeterierit, — §. 3. h.t.

trientem per bonorum possessionem contra tabulas patronus consequetur.

Si vero libertus non praeterierit patronum, sed minus quam tertiam bonorum partem ei reliquerit, tertiae partis suplementum condictione ex lege patronus perferit consequi. — §. 3. h. t.

Titulus Nonus
De assignatione Libertorum.

Patrono e viris sublato, liberti hereditas ex

in pprio h.t.l. ff. de ass. libert.

De bonorum possessione

aequo patroni liberis deferebatur, nisi uni ex iis ab ipso patrono facta fuerit assignatio.

Igitur assignatio liberti, est unius, ex liberis in
l. 104 ff de V.S. potestate constitutis, ad legitimam liberti successionem, caeteris liberis exclusis, a patrono facta vocatio

Titulus decimus
De Bonorum Possessione

Bonorum possessio, est in universum jus
in pprs h.t. et causam defuncti praetoria successio.

Dicitur praetoria, ut ab haereditate, quae civilis est, distinguatur successio.

S.1. h.t. Dicitur successio, qui enim bonorum posses-

De acquisitione per adrogationem

sionem impetravit, loco haeredis constituitur, et quemadmodum haeres in universa onera et commoda succedit, ita ut bonorum possessor.

Bonorum possessio duplex est: edictalis et decretalis.

Edictalis est quae sine causae cognitione, et ex praetoris edicto defertur.

Decretalis ea est quae ex decreto praetoris, causâ cognitâ, ad tempus decernitur. tit. ff. de ver. in poss. mitt.

Titulus undecimus
De acquisitione Per adrogationem.

§. 1. h. t. l. 11. §. 2. ff. de bon. poss. sec. tab.

acquisitio per adrogationem, est modus acquirendi rerum dominii, jure civili, per universitatem, quo adrogati universa bona patri adrogatori pleno jure olim acquirebantur.

§. 2. h. t. l. cum oportet. cod. de bon. quæ lib. in potest.

hodie vero ususfructus duntaxat bonorum adrogati patri adrogatori per adrogationem acquiritur.

Titulus duodecimus
De eo cui libertatis causâ bona addicuntur.

§. 1. h. t. l. 6. et sequ. cod. de testam. manum.

addictio bonorum libertatis servandæ causâ est universalis acquirendi jure civili modus, quo universa bona ejus, qui datis libertatibus, non solvendo, et sine hæreditate decessit, ei acquiruntur, qui se libertates servis conservaturum, defuncti que creditoribus satisfacturum idonee promisit.

Titulus decimus-tertius
De obligationibus.

Obligatio est solius æquitatis vinculum, vel solius juris, vel utriusque simul, quo quis ad dandum vel faciendum tenetur. §. pr. h. t.

Triplex distinguitur obligatio: mere naturalis, mere civilis et mixta. §. omnium. l. 10. ff. h. t.

Obligatio mere naturalis est solius æquitatis vinculum, qualis est illa quæ ex nudo pacto, et l. 95. §. 4. ff. de solut.

simplici conventione oritur; V.G. obligatio pupilli contracta
sine tutoris auctoritate.

Talis obligatio, jure civili, nulla est, nec parit
actionem; potest tamen dare locum fidei jussioni, pignori
novationi &c.

l.6. ff de compens. l.1.6. in fin. et 4. ff de fidei jus.

Obligatio mere civilis est, solius juris vinculum,
qualis est obligatio mutui, grassi contracta.

Haec igitur actio jure civili valet, et parit actio-
nem, sed quae reddi potest inefficax per exceptionem quod
metus causâ.

tis. de except. infra in ppiis

Obligatio mixta est, aequitatis simul et
juris vinculum, qualis est emptio, venditio, et omnes

in ppiis h.t. l.4. §.2 ff de pactis

fere contractus.

Obligationes sunt civiles vel praetoriae.

§.1. h.t.

Civiles sunt, quae vel legibus constitutae sunt,

§.1. h.t.

vel certo juri civili fuerunt comprobatae, ut obligatio
quae ex stipulatione vel emptione-venditione nascuntur.

Praetoriae vero sunt, quae ex jurisdictione

§.1. h.t. l.62. ff De oblig. et act.

praetoris fuerunt introductae, ut constitutum.

Quatuor ex causis oriuntur obligationes:

l.1. in ppiis ff de oblig. et act. §.2. h.t.

contractu, quasi-contractu, delicto et quasi-delicto.

Contractus est, consentio vel nomen
tantum habens, vel causam tantum vel utramque
simul obligationem et civilem actionem pariens.

De obligationibus

l. 1. §. 2. ff. de pactis.

Consentio est duorum vel plurium in idem placitum consensus, animo contrahendæ obligationis.

Factum est consentio nomine et causâ carens.

Contractus qui nomen tantum habent, sunt contractus nominati, qui solo consensu perficiuntur, quales sunt emptio-venditio, locatio-conductio, societas et mandatum.

l. 1. §. 4 ff. de rer. permutat.

Contractus qui causam tantum habent, sunt contractus innominati, qui re, hoc est, ~~re traditione~~ conventionis implemento ex alterutrâ contrahentium parte perficiuntur.

De obligationibus

Contractus qui nomen et causam simul habent, sunt contractus nominati qui rei traditione perficiuntur. V. G. mutuum, commodatum, depositum et pignus.

Triplex est contractuum divisio.

Prima fit in contractus juris gentium, qui originem acceperunt a jure gentium, formam vero a jure civili, ut emptio-venditio, locatio-conductio et omnes fere contractus. §. 2. Inst. de jure nat. gent. et civil.

Et contractus juris civilis, qui originem et formam a jure civili acceperunt, ut emphiteusis.

Secunda fit in contractus nominatos, qui certum nomen, certam que formam acceperunt a

De obligationibus

jure civili, nec non et certam actionem, ut emptio-venditio.

Contractus innominati qui nec nomen certum, nec certam formam acceperunt a jure civili, nec certam pariunt actionem.

l. 4. in pr. et §. 1. et leg. ff. de præscript. verbis.

Licet multæ sint contractuum innominatorum species, ad quatuor tamen reduci possunt, nimirum:

Do ut des, V. G. do tibi bovem, ut des mihi elephan.

Do ut facias, V. G. do tibi equum, ut servum manumittas.

Facio ut des, V. G. manumitto mœvium, ut des mihi centum.

Facio ut facias, V. G. gero tua negotia, ut mea

De obligationibus

geras.

Illi contractus sunt ab initio simplices conventiones quæ vim contractus non habent, nisi post. conventionis implementum exc alterutra contrahentium parte.

Unde si cum titio convenerim, V. G. ut darem ei bovem, et ipse mihi daret equum, nulla civilis actio nascitur, nisi exc alter utrâ parte conventio impleta fuerit.

Sed si alter uter adimpleverit, competit ei actio ex præscriptis verbis, quæ actio generalis omnibus contractibus innominatis accommodatur; illi enim contractus specialem non habent actionem.

Certia in contractus bonæ fidei qui obligant. §. 30. de act. l. 2. §. 3. l. 6. in

§pius ff de oblig. et act.

utrumque contrahentem, et in quibus id etiam venit, de quo inter contrahentes non convenit, sed quod alterum alteri ex æquo et bono prestare oportet, uti emptio-venditio &

unde usuræ, a die moræ, peti possunt, licet de iis propter moram prestandis, inter contrahentes non conventum

Contractus stricti juris sunt ii qui obligant ex una tantum parte, et in quibus id duntaxat venit, de quo inter contrahentes nominatim convenit; V.G. mutuum est contractus stricti juris, unde usuræ propter moram non peti non possunt, si de iis prestandis propter moram inter contrahentes non convenerit.

Caterum contractus nominati quatuor nati

perficiuntur re, verbis, litteris et solo consensu.

Titulus Decimus-Quartus
Quibus modis re contrahitur obligatio?

Contractus qui re perficiuntur sunt contractus nominati, qui præter consensum, præsentem seu actualem rei traditionem requirunt.

Quatuor sunt: mutuum, commodatum, depositum et pignus.

Mutuum est contractus juris gentium, nominatus, stricti juris, quo res fungibilis gratis datur, ea lege, ut res eadem in eodem genere, ejusdem que qua- in §pius h.t.

Quibus modis re contrahitur obligatio.

litatis et quantitatis restituatur.

in ppiis h.t. ch. l. 2. §. 2. ff de reb. cred.

Dicitur mutuum, quasi de meo tuum.

§. 2. inst. de jure naturali gentium et civili.

Dicitur juris gentium, quia originem traxit a jure gentium, et apud fere omnes gentes servatur.

l. 11. §. 1. ff de reb. cred.

Dicitur stricti juris, quia in eo id duntaxat venit de quo inter contrahentes convenit; et est obligatio ex parte solum accipientis.

in ppiis h.t. ch. l. 2. §. 1. ff de reb. cred.

Dicitur quo res fungibilis, in mutuo enim res tantum veniunt quæ primo usu consumuntur. V.g. vinum, oleum, farina, pecunia.

in ppiis h.t. ch. l. ff de oblig. ex act.

Dico datur, in mutuo enim transfertur dominium; unde si res mutuo data pro accipienti, quia res sua

Quibus modis re contrahitur obligatio.

perit domino.

l. 3. ff de reb. cred.

Dico ejusdem quæ qualitatis et quantitatis, quia V.g. si titius cadum vini burgundi sempronio mutuo dedit, titio sempronius restituere debet alium cadum vini burgundi ejusdem qualitatis et quantitatis.; idem dicendum de oleo et aliis rebus fungibilibus.

ode. X. V l. 3. horatius.

„ Non ille, quamquam socraticis madet

„ sermonibus, te negliget horridus;

„ narratur et prisci catonis

„ sæpe mero caluisse virtus.

in fine ppiorum h.t.

l. X mutuo nascitur actio, quæ dicitur certi condictio et creditori datur adversus debitorem, ad rem creditam in

Quibus modis re contrahitur obligatio

in eodem genere qualitatis et quantitatis repetendam.

Dicitur certi condictio, quia per hanc actionem

l. 9. in pr. ff. de reb. cred. certum quid petitur, id scilicet, ex cujus denominatione

l. 44. §. 1. ff. de S.C. appareat, quid, quale est, quantum que sit.

Commodatum est contractus juris gentium

§. 2. h. t. nominatus, bonæ fidei, sinnallagmaticus, quo res non

fungibilis gratis utenda traditur, ea lege, ut tempore et

usu expleto, res eadem in specie restituatur.

Species commodati sic proponi potest.

Maevius titio servum commodavit, et ante

l. 18. §. 2. ff. commodati finitum commodati tempus, ægrotavit servus ille; petit

titius impensas in eo curando legitime factas repeto;

Quibus modis re contrahitur obligatio.

etiamsi nihil eâ de re convenerit.

Dicitur sinnallagmaticus, hoc est, ex utra-

que parte contrahentium obligatorius.

Dicitur res non fungibilis, in commodato

enim veniunt res non fungibiles, ut equus; in commo-

dato non transfertur dominium, sed usus tantum,

unde si res commodata casu fortuito perierit, perit

commodanti.

Dicitur gratis, si enim intervenirent merces, l. 1. §. 9. ff. de po-

esset locatio-conductio. siti vel cont.

Dicitur utenda traditur, quia in commo- §. 2. h. t. l. 8. eh. 4. ff. com-

dato rei commodatæ, non dominium, sed usus in modati.

Quibus modis re contrahitur obligatio

commodatarium transfertur.

l. 1 et 3. §. 1. ff commod.

EX commodato nascitur actio commodati quæ duplex est: directa et contraria.

Directa ea est, quæ commodanti datur ad repetendam rem commodatam post tempus et usum.

l. 14. §. 2. ff commod.

Contraria est, ea quæ commodatori datur ad repetendas impensas ad rem commodatam factas.

§. 3. h. t. l. 1. in princ. et §. 22. ff depositi.

Depositum est contractus juris gentium nominatus, sinnallagmaticus, bonæ fidei, quo certa res gratis custodienda traditur, ea lege ut ea res in eadem specie restituatur, quando cumque deponenti placuerit.

Dicitur custodienda traditur, quia in depo-

Quibus modis re contrahitur obligatio

sito custodia tantum transfertur, in quo depositum a mutuo, commodato et precario differt, et quia depositum arbitrio deponentis restituendum est, in quo etiam differt a commodato.

§. 3. h. t.

EX deposito nascitur actio depositi, duplex est: directa et contraria.

l. 1. §. 15. et seq. ff depositi et ary. l. 14. §. 1. ff eod. tit.

Directa deponenti datur adversus depositarium, ad rem depositam, quando cumque deponenti placuerit, in eadem specie repetendam.

§. 3. h. t. l. 1. §. 4. l. 20. et 32. ff depositi l. 1. §. 5. ff de oblig. et act.

Depositarius de dolo tantum, lata que culpa regulariter tenetur, quia sibi debet imputare depo-nens, quod amico negligenti rem suam commiseris, custo-

Quibus modis re contrahitur obligatio.

diendam.

Contraria est actio quæ datur depositario
l. 4. in pr. ff. depos. adversus deponentem, ad impensas rectè factas in rem
depositam repetendas.

Pignus est contractus juris gentium, no-
minatus, bonæ fidei, sinnallagmaticus, quo certa res
§. 4. h.t. a debitore creditori traditur in debiti securitatem, ea
lege, ut post solutum debitum res eadem in specie res-
tituatur.

In pignore transfertur rei possessio.

Ex pignore nascitur actio pigneratitia, duplex
est: directa et contraria.

Quibus modis re contrahitur obligatio

Directa pigneratitia actio, est ea quæ debitori §. 4. hit. et l. 9. ff. 2. ff. de pign. act. datur adversus creditorem, ad rem pignori datam, post
solutum debitum, eadem in specie repetendam.

actio pigneratitia contraria datur adversus l. 8 in pr. l. 9. in pr. et l. 15. §. 1. ff. de pign. act. debitorem, ad impensas necessarias in rem pignori datam
factas repetendas.

Cæterùm tria in contractibus prestanda veni-
unt; dolus, culpa et casus fortuitus.

Dolus est calliditas, ac fallatia ad aliquem l. 1. §. 2. ff. de dol. mal. circumveniendum adhibita.

Culpa est negligentia vel imperitia. l. 4. 2. ff. pro. soc.

Triplex est: lata, levis et levissima.

Quibus modis re contrahitur obligatio

l. 213. §. 2. ff de V. S.

Lata culpa est crassa et supina negligentia, vel imperitia.

l. 5 §. 3. in fin. ff de præscr. ch. l. 1. §. 1. ff si mens. falsum. mod. dicat. l. 14 ff de pign. act.

Hæc culpa dolo similis et proxima dicitur, et pro aequiparatur.

Levis est non adhibere exactam diligentiam, sed talem qualem pater familias diligens, rebus suis adhibere solet.

l. 18 in pgnis ff commod.

Levissima culpa est non adhibere diligentiam exactissimam.

Hæc culpa opponitur exactissimæ diligentiæ.

l. 18. in pgnis ff commod. l. 1. §. 4. ff de oblig. et act.

Casus fortuitus est vis major qua humanâ providentiâ præcaveri non potest; ut mors servorum, naufragium, incendium &c.

Quibus modis re contrahitur obligatio.

l. 2 §. 2. ff de pact. l. 17. in pnis ff commod. l. 6. §. 1. ff de pact. dotal.

Dolus est lata culpa in omnibus contractibus præstantur, et conventio de iis præstandis nulli est momenti, quia talis conventio bonis moribus adversatur; nemini enim dolus suus patrocinari debet.

l. 18 in pgnis ff commod.

Casus fortuitus regulariter non præstatur, nisi quis eum in se receperit, vel culpa casum præcesserit.

De levi et levissimâ culpâ hæc adhibenda est distinctio; vel enim solius dantis versetur utilitas, vel solius accipientis, vel utriusque simul.

Si in contractu versatur solius dantis utilitas, ut in deposito, præstatur dolus et lata culpa, non levis, nec levissima.

l. 18. in pr. ff. commod.

Si solius accipientis versatur utilitas, ut in commodato, levis et levissima prestatur.

l. 5. §. 2. ff. commod.

Si denique utrius que contrahentis versetur utilitas, ut in societate, levis non lævissima prestatur.

Titulus decimus-Quintus
De Verborum obligatione

Verbis contrahitur obligatio cum, præterconcensum, certa verborum solemnitas requiritur, ut in stypulatione, fidei-jussione &.

§. 1. h.t. et l. 2. in pr. ff. h.t.

Stypulatio est contractus juris civilis, nominatas, stricti juris, quo quis interrogatus se daturum

vel facturum, id quod fuit interrogatus respondet, ad dandum vel faciendum tenetur.

in pr. h.t.

Ex stypulatione duplex oritur actio: nempe certi condictio et actio ex stypulatu.

in pr. h.t. et l. 74. §. 1. h.t.

Certi condictio datur, cum res certa fuit in stypulationem deducta; veluti fundus tusculanus, cadus vini burgondi generosissimi.

in pr. h.t. et l. 75. ff. h.t.

Actio ex stypulatu datur, cum res incerta fuit in stypulationem deducta, veluti fundus, cadus vini, oleum, frumentum &c.

Titulus decimus-Sextus
De diobus reis stypulandi

De servorum stypulatione

et promittendi.

Reiĥca re dicuntur, quia scilicet, rem aliq
vel stypulati sunt, vel promiserunt.

Correi stypulandi, sunt duo, plures se credit
qui rem eamdem ita sibi dari stypulati sunt, ut unus
ejusdem que crediteris vicem sustineant.

Correi vero promittendi, sunt duo vel plures debit
qui rem eamdem ita se daturos, vel facturos promiserunt, u
unius ejusdem que debitoris vice fungantur.

Titulus decimus-septimus
De servorum
stypulatione

De divisione stypulationum

Servis stypulari posse ex hac rubrica probatur.

Servus autem stypulando, domino acquirit; in pprio
quid quid enim servus acquirit, domino acquiritur. h.t.

Titulus decimus-octavus
De divisione
stypulationum.

Stypulationum aliæ sunt judiciales, extr
aliæ prætoriæ, aliæ conventionales, aliæ communes, jur. in
tam prætoriæ, quam judiciales. pprio

Judiciales sunt, quæ ex mero judicis profi
ciscuntur, hoc est, quæ jussu et auctoritate judicis, S.1. h.t.
causâ cognitâ, interponuntur.

De inutilibus stippulationibus

§.2.h.t. l.5.in pr.ff.de V.O. Prætoria sunt, quæ ex mero prætoris officio extra judicium interponuntur.

§.3.h.t. Conventionales sunt, ex quæ ex conventione utriusque partis concipiuntur.

§. ult. h.t. Communes sunt, quæ et ejusdem prætoris extra judicium, et interdum officio judicis, in judicio interponuntur.

Titulus Decimus-Nonus
De inutilibus
Stipulationibus

Stipulatio inutilis est, ea nullam actionem in jure pariens, nullam que obligationem.

De inutilibus stippulationibus.

Multis ex causis inutilis est stippulatio.

Primò, si quis rem, quæ in rerum naturâ non est, l.69 et 193.ff de V.O. l. 134 ff de R.J. aut esse non potest, dari stippulatus fuerit, veluti servum qui mortuus sit, aut hippocentaurum.

Secundò, inutilis erit stippulatio: veluti si quis rem sacram aut religiosam, vel rem publicam, §.2.h.t. et l.1. §.9 ff de oblig. et act. quæ usibus populi perpetuo exposita sit, vel liberum hominem stippuletur.

Tertiò, inutilis erit stippulatio, quia quis alium §.3.h.t. l. inter stipul. comm. §.2. in pr. ff de V.O. et l.ult. C. de R.J. l.185.ff de R.J. datorum, factorum ve promiserit; quia factum alienum promittere nemo potest, cùm in nostrâ non sit potestate; ne is, cujus factum promissum fuit, obligatur; quia ex

§.24.h.t. l.26.ff. l.123.ff de V.O. l.j cod. de inutil. stipulat.

Quartò, denique, non valet stipulatio ejus, si factum turpe fuerit in stipulationem deductum, §. si quis homicidium vel furtum committere promiserit, quia res quæ sunt contra bonos mores, sive probo impossibilia censentur.

textus hic.

Non valet stipulatio furiosi, muti, surdi, absentis, infantis, pubertati vero proximi stipulari possunt, peregrini, deportati, servi non possunt stipulari, quia eis nulla est voluntas.

Titulus vigesimus
De fidejussoribus

l.b.§.2. ff. de V.O. l.15.§.

Fidejussor dicitur is qui, interveniente stipu-

ff. de obl. et act.

latione se, pro alio jam obligato, citra novationem obligat.

unde fidejussio definiri potest: stipulatio accessoria, quâ quis, pro alio jam obligato, citra conventionem se obligat.

§.6.h.t. l.

Dicitur accessoria, unde in plus obligari non potest fidejussor, quam reus principalis, neque enim plus esse in accessione potest, quam in re principali.

§.3.h.t. et l.6. §.2.ff de fidejuss.

Dicitur pro alio jam obligato, quia fidejussio principalem supponit obligationem, eam que regulariter sequitur.

c.4.h.t. et l.3. cod. h. t.

Si sint plures ejusdem debiti confidejussores, singuli in solidum obligantur, unde creditori liberum est,

a quo valit, solidum accipere.

Verùm, progressu temporum, tria ipsis concessa sunt beneficia; nempè, cedendarum actionum, divisionis, et discussionis.

l. 11 et 12. cod. h.t. **Beneficium** cedendarum actionum, illud est, quo fidejussor qui ex pluribus fidejussoribus in solidum convenitur, creditorem potest compellere, ut ei suas sibi cedat actiones, quibus adversus alios confidejussores qui sint solvendo, uti possit.

l. 4. h.t. l. 3 et 10. cod. et l. 26. ff. h.t. **Beneficium** divisionis illud est, quo fidejussor, qui solus ex pluribus in solidum a creditore convenitur, creditorem cogere potest, ut actionem suam

dividat inter alios confidejussores, qui sint solvendo.

Beneficium discussionis illud est, quo fidejussor convenire non potest, antequam discussa sint facultates principalis creditoris. Nov. 4 cap. 1. evident. praesent. tit. h.t.

Titulus vigesimus-primus
De Litterarum Obligationibus

Obligatio litterarum est chirographus, quo quis in spem futurae numerationis, pecuniam se accepisse profitetur, quamtamen non accepit. h.t.

Huic litterarum obligationi, si pecunia non intervenisset numerata, pecunia non numeratae exceptio

opponebatur.

Titulus vigesimus-secundus.
De obligationibus ex concensu.

Obligationes ex concensu descendentes sunt, ea quæ nec verborum, nec scripturæ solemnitatem
h.t. nec rei traditionem requirunt, sed præstito partium concensu perficiuntur.

Quatuor sunt ejusmodi: emptio-venditio,
h.t. l.2. locatio-conductio, societas et mandatum.
ff de oblig. et act.

Titulus vigesimus-tertius
De emptione-venditione.

emptio-venditio est contractus, juris-gentium, nominatus, sinnallagmaticus, bonæ fidei, solo-concensu constans, quo rem pro certo pretio emptori licet habere.

Dicitur emptio-venditio, quibus nominibus, non plures quo contractus significantur, sed unus duntaxat contractus intelligitur, qui, diverso contrahentium respectu, emptio-venditio appellatur. præcipue hic.

Dicitur solo concensu constans, hoc est, statim atque de re vendendâ, et de ejus pretio inter-contrahentes convenit, ex ea nascitur obligatio civilis exactio. in princ. h.t. l.1. in fine ff de contrah. empt.

Dicitur licet habere, hoc est, possidere; si enim l. 11. §. 2. ff. de act. emp. venditor sit dominus, statim post traditionem transfertur dominium; si vero non sit dominus, sufficit, si vacuam tradat emptori possessionem, quâ ipsi sit bona fidei possessio ad usucapiendum, si tamen secuta fuerit evictio, hanc prestare tenetur venditor.

In emptione-venditione tria veniunt considerata substantialia, naturalia et accidentalia.

Substantia sunt sine quibus consistere non potest emptio-venditio.

Tres sunt: consensus, res et pretium.

Consensus necessariò requiritur in emptione-venditione, imò solo consensu perficitur. vi. §. pr. ff. h. t.

Hinc consensus, pupilli, prodigui, furiosi, servi, non valet. l. 2. cod. de contrah. empt.

Hinc etiam ad vendendum cogi nemo potest, nisi ob utilitatem publicam, vel religionis. l. 11. 13. et 14 cod. de contrah. emp.

Si quis tamen coactus vendiderit, stricto jure valet venditio, sed datur beneficium restitutionis in integrum.

Hinc denique si in materiâ, aut corpore rei venditæ, error intervenerit, venditio non valet; quia qui ita erat, consentire non intelligitur. l. 116. §. 2. ff. de R. J.

Sola res quæ est in hominum commercio posita, vendi potest. l. 8. in §. pr. ff. de contrah. empt. et l. 34. §. 1. ff.

§. 8. de rer. divis. et §. ult. h.t.

Unde res sacræ, sanctæ, religiosæ, regulariter vend. non possunt.

Dico regulariter; quia ipsa res quibusdam casibus vendi possunt.

Primò, vendi possunt pauperum alendorum causa

l. 21. C. de Sacros. Eccl. et ibi Can. mox cited. tempore famis:

§. 8. de rer. divis. can. 46. 12. quæst. 2. Secundò, si redimendorum captivorum gratia facta sit.

auth. præterea cod. de Sacros. eccl. et Nov. 120 cap. 10. Tertio, ad dissolvendum æs alienum ab ecclesia legitime contractum.

l. 8. in princ. ff. de contrah. empt. III. res vendi possit, requiritur ut existat, aut saltem futura speretur, ut fructus nascituri, jactus retis, etsi nulli

l. 12. ff. de act. empti et vend. l. 8. §. ult. ff. de contrah. empt. §. 1. h.t. §. 1. ff. de contrah. empt. pisces capiantur; quia in incertum fortunæ, res est, quia tenetur; valet quæ emptio venditio.

Pretium denique, in emptione-venditione requiritur.

§. 1. ch. 2. h.t. Est autem pretium rei venditæ justa æstimatio.

Debet esse justum et ex pecuniâ numeratâ; nec non est certum.

Naturalia sunt quæ naturaliter insunt; etiam si non convenerit; idiomate nostro, qui sont de droit.

Hæc sunt: 1° ex parte venditoris, evictionis præstatio; quia venditor præstare debet emptori rem habere licere.

Est autem evictio possessionis ablatio per sententiam judicis facta.

ex parte venditoris naturalia sunt periculi praestatio.

Si res vendita in specie certa consistens, perierit, periculum emptorem respicit. f. 3. h. t. ch. l. 4. in princ. ff de peric. et com. rei vend.

Si vero in genere vel quantitate consistat res vendita, periculum respicit venditorem, quia genera et quantitates nunquam pereunt; idem dicendum si res ponderis, numeri et mensurae fuerit vendita, et ante ponderationem, numerationem que perierit. l. 2. cod. de peric. et com. rei vend.

accidentia sunt, quae accidentes tantum

eveniunt in emptione-venditione.

Hujus modi sunt, V. G. ut in scriptis conficiatur: ut arrhae dentur: ut legis commissoriae, additionis in diem, vel de retrò vendendo pactum intervenial.

arrhae sunt contractae vel contrahendae emptionis-venditionis argumentum. l. 35. in princ. ff de contrah. empt.

effectus arrharum est, ut si emptor ab emptione-venditione recesserit, penès venditorem remaneant: si vero venditor ipse ab emptione-venditione recesserit, arrhae sint in duplum restituendae. in princ. h. t. l. 14. cod. de fide instrum.

Pactum legis commissoriae illud est, quo conveneris, ut, pretio intra certum tempus non soluto, res sit l. 2. ff de lege commis.

inepta.

Pactum additionis in diem, illud est, quo convenit, ut, meliori allatâ conditione, venditori intra certum tempus venditio reservatur. l. 1. ff de in diem addic.

Pactum de retro vendendo illud est, quo convenit, ut, restituto, intra certum tempus, emptori pretio, res venditori restituatur. l. 1. ff de in diem addict. l. 2. cod. de pact. inter empt.

Ex emptione-venditione duplex oritur actio; actio scilicet empti, et actio venditi.

Actio empti, emptori datur adversus venditorem ut res vendita tradatur, et id omne, quod emptoris interest, praestet. l. 11. in princ. et §. 1. et pq. ff de act. empt.

Actio venditi ea est, quae venditori datur, adversus emptorem, ad pretium, cum ejus interest, a die mora, consequendum. l. 13. §. 19. et pq. ff de act. empt.

Titulus vigesimus-tertius
De Locatione-conductione

Locatio-conductio est contractus juris gentium, nominatus, bonae fidei, quo res alteri utenda, fruenda, vel facienda traditur, sub certâ mercede constitutâ. l. 1. ff locat. cond.

Dicitur solo consensu constans, quia statim atque de re locandâ, et de certâ mercede inter contrahentes convenit, ex eâ nascitur obligatio civilis et actio. l. 24 cod. de locat. et cond.

Dicitur sub certâ mercede constitutâ, ut a-

commodato distinguatur.

Locatio-conductio ab emptione-venditi

in eo potissimùm differt, quòd

Primò, emptio-venditio in perpetuum contrahi

sed locatio-conductio ad tempus duntaxat, non ultra novem

annos.

l. 24. §. 2. et ult. ff locat-cond.

Secundò, in emptione-venditione id agitur

ut emptori rem habere liceat; in locatione-conductione

ut conductori re conducta uti vel frui præstetur.

l. penult. §. ult. ff de contrah. empt. l. 39. ff locat. conduc.

Tertiò, in emptione-venditione pretium in pecun

numerata semper consistit: in locatione-conductione merc

etiam in his rebus quæ pondere, numero, mensurâ vel consta

§. 2. de empt. vend. l. 22. ff de locat. cond.

consistere, quando que potest.

in pr. inst. h.t. et l. 2 ff locat-cond.

In pluribus autem conveniunt.

Primò, utra que requirit rem quæ venditur,

vel locetur.

l. 1. ff locat-cond. §. 28. de act.

Secundò, utraque contractus est juris-

gentium, nominatus, bonæ fidei, sinnallagmaticus, solo

que concensu constans.

§. 1. h.t. et l. 2. in pr. ff locat. cond.

Tertiò, sicut emptio-venditio certum pretium.

ita etiam locatio-conductio mercedem certam requirit.

in pr. inst. h.t. et §. 1. instit. de empt. vend.

Quartò, ex utraque duplex oritur actio-

ex utrâ que parte directa.

Duplex oritur actio e locatione-conduc-

commodato distinguatur.

Locatio-conductio ab emptione-venditione in eo potissimùm differt, quòd

Primò, emptio-venditio in perpetuum contrahitur, l. 24. §. 2. et ult. ff locat. cond. sed locatio-conductio ad tempus duntaxat, non ultra novem annos.

Secundò, in emptione-venditione id agitur, l. penul. §. ult. ff de contrah. empt. ut emptori rem habere liceat; in locatione-conductione, l. 39. ff locat. conduc. ut conductori re conducta uti vel frui præstetur.

Tertiò, in emptione-venditione pretium in pecuniâ §. 2. de empt. vend. l. 21. ff de locat. cond. numeratâ semper consistit: in locatione-conductione merces, etiam in his rebus quæ pondere, numero, mensurâ ve constant,

consistere, quando que potest.

In pluribus autem conveniunt. in pijs h.t. et l. 2 ff locat. cond.

Primò, utra que requirit rem quæ venditur, vel locetur.

Secundò, utraque contractus est juris gentium, nominatus, bonæ fidei, sinallagmaticus, solo que consensu constans. l. 1. ff locat. cond. §. 28. de act.

Tertiò, sicut emptio-venditio certum pretium. §. 1. h.t. et l. 2. in pijs ff locat. cond.

ita etiam locatio-conductio mercedem certam requirit.

Quartò, ex utrâque duplex oritur actio, in pijs h.t. et §. 1. Inst. de empt. vend.

ex utrâque parte directa.

Duplex oritur actio e locatione-conduc-

tione, actio locati et actio conducti.

l. 11. §. 2. de locat. cond.

Actio locati, est actio quæ locatori datur adversus conductorem, ad constitutam mercedem consequendam.

l. 8. et 15. §. 1. et 8. ff. de locat. cond.

Actio conducti, est actio quæ conductori datur adversus locatorem, ut re conducta sibi uti vel frui licere præstet, aut id quod sua interest uti vel frui consequatur.

l. 36. ff. locati conducti. l. ult. in fin. ff. de legib. rodia.

Locator dicitur, qui rem tradit, utendam, fruendam, vel faciendam.

Conductor qui accipit rem aliquam utendam, fruendam, vel faciendam.

Quatuor sunt genera conductorum: colonus, nempe

inquilinus, publicanus, et redemptor.

Colonus, est prædii rustici conductor, sic dictus, quod agros colat.

Inquilinus, est prædii urbani conductor, sic vocatus est, quia incolit seu inhabitat.

Publicianus, est publicorum vectigalium conductor.

Redemptor, est operis faciendi conductor.

Sectio unica
De emphiteusi

Emphyteusis est contractus juris civilis, quo agri steriles inculti ad perpetuum, vel ad

longum tempus, sub modicâ pensione transferuntur, ut meliores, fertiliores que facti reddantur.

EX emphiteusi nascitur actio emphyteuticaria directa et contraria.

Directa competit domino adversus emphyteutam, ut mercedem, et omnia quibus obnoxia res est, prestet emphiteuta.

Contraria emphyteutæ datur adversus dominum, ut re in emphyteusim datâ, uti frui prestet.

Titulus vigesimus-Quartus

De societate

Societas est contractus juris gentium, qui

nominatus, bonæ fidei, sinallagmaticus, solo concensu constans, quo duos inter plures se consentit, de lucro vel damno societatis non inhoneste, juste communicando.

Dicitur solo concensu, quia qui sine consentione rem inter se communem habent, non socii sed consortes appellantur.

Dicitur juste, hoc est, æqualiter, nec enim valeret consentio, quâ unus totum lucrum haberet, alter vero solus totum damnum; quamvis consentio fieri possit, quâ unus plus lucri consequatur quam alter, propter ejus operam aut industriam. l. 63. in pri. ff. pro socio. §. 2. h. t. l. 29. ff. pro soc.

Leonina societas est ea quæ ita fuit inita, ut unus l. 29. §. 2. ff.

pro socio. e sociis, solus de damno tenetur, lucri vero non sit particeps; vocatur leonina appellari fabulâ.

l. 1. in princ. ff pro socio. in princ. h.t. Societas duplex est: universalis quæ est de omnibus bonis; et specialis quæ est de uno tantum negotio; veluti frumentum emendi, vendendi.

l. 52. §. 2. ff pro socio. Ex societate nascitur actio pro socio, quæ socio datur adversus socium, ut lucrum, vel damnum in societate factum, communicetur.

§. ult. h.t. et l. 72. ff pro soc. Socius debet adhibere eandem diligentiam, quam in suis adhibere solet, tenetur de dolo, latâ, levi que culpâ; præterea qui parum diligenter sibi socium elegit, culpæ suæ debet imputare.

Societas solvitur pluribus modis.

§. 4. h.t. l. 4. §. 1. vide pacem. de winzium in tract. pand. Primò, socii morte, quia in societate eligitur socii fides et industria.

§. manch. h.t. Secundò, omnium sociorum dissensu, et unius e sociis renuntiatione, sed non fraudulenta, quia societas coacta lites et jurgia parit.

§. 8. h.t. l. 63. §. 6. et 10. ff pro socio. Tertiò, nec non et finito negotio, finito tempore, de quo societas fuerit contracta, et exacto tempore, solvitur.

§. 7. h.t. et l. 63. §. 12. ff pro soc. Quartò, unius e sociis bonorum publicatione, is enim in cujus locum succedit fiscus, pro mortuo habetur.

§. 8. h.t. l. 4. §. 1. l. 63. §. 1. ff pro soc. Quintò, deniqué cessione bonorum, pecuniæ tum non opere, finitur societas, si nimirùm socii in societatem

iterum consentiant; quia pecuniæ vicem obtinet operæ-
est industriæ.

Titulus vigesimus-Quintus
De mandato.

Mandatum est mandatum contractus
l. 1. ff. mand. juris gentium, nominatus, bonæ fidei, synallagmatius,
solo consensu constans, quo negotium aliquid alteri-
gerendum gratuitò committitur.

Dicitur gratuitò, si enim constituerentur-
merces, esset locatio-conductio

Recipit tamen honorarium, quod laboris potius
l. 6. in principio ff mand. remuneratio est, quam merces operæ.

eMandatum duplex est: universale
l. 1 §. 1. ff de procurat. cui de omnibus negotiis, et speciale, cui de uno tantùm
negotio.

eX mandato nascitur actio mandati, duplex
est: directa et contraria.

Directa ea est quæ mandatario datur, l. 5. §. 8. ff mand.
ut gesti negotii rationes reddat mandatarius.

Contraria ea est quæ mandatario datur l. 4. ff. mand.
adversus mandantem, ad impensas in negotio gerendo
factas, consequendas.

eMandatum pluribus modis finitur.

Primò, solvitur morte mandantis, quia ex l. 26. in principio ff.

mand l. 13. cod. officio est amicitiæ ergà mandantem suscipitur.

Secundò, solvitur mandatum morte mándatarii; quia ejus solius fides est industria fuit electa. l. 27. §. 3. ff mand.

Tertiò, revocatione a mandatore factâ tempestivè; §. 6. h.t. l. 15. ff mandati quia ejus solius interest negotium a mandatario peragi.

Quartò, renuntiatione mandatario factâ tempestivè. §. 11. h.t. l. 22. §. 11. ff mandat.

Titulus vigesimus-sextus
De Quasi-contractibus

Quasi-contractus est negotium contractui simile, quo quis alteri citra consentionem obligatur.

Dico citra consentionem; si enim intervenires consentio, esset contractus.

Sex quasi-contractus hic referuntur species: negotiorum gestio, tutelæ administratio, fortuita rerum communio, hæreditatis communio, hæreditatis acquisitio, indebiti solutio.

Negotiorum gestio est quasi-contractus, quo qui absentis et ignorantis negotia sponte gessit, eum sibi obligat, eique vicissim obligatur. §. 1. h.t.

Dicitur absentis et ignorantis, ut a mandato distinguatur.

Ex negotiorum gestione oritur nego- §. 1. h.t. l. 2. ff de

negot. gest. l. 1. ff. de obligat. ex act.

tiorum gesterum actio; duplex est: directa et contraria.

Directa est actio quæ datur ei, cujus negotium

§. 1. h. t.

gestum est, adversus gestorem, ut gesti negotii rationem reddat.

Contraria est actio quæ negotiorum

l. 2. in fin. et l. 19. §. 4. ff. de negot. gest.

gestori competit, adversus negotii gesti dominum, ad impensas, quas in gerendo negotio utiliter fecit, repetendas.

Negotiorum gestor teneatur de dolo, latâ

l. 21. circa finem mand. l. 20. ff. de neg. gest. l. 36. ff. de R. J.

lesri que culpâ, quia culpa est imminiscere se rei ad se non pertinenti.

Tutela administratio, est quasi-contractus

§. 2. h. t. l. 4. §. 1.

ff. de obligat. ex act. l. 1. in princ. ff. de auctor. tut.

quo tutor et pupillus sibi invicem obligantur.

Actio ex administratione tutelæ, duplex est: directa et contraria.

Directa est actio quæ pupillo datur, adversus

§. 2. h. t. l. 1. ff. de contrar. tut.

tutorem, ut administrationis suæ rationem reddat.

Contraria ea est, qua tutori contrà pupillum

§. 2. h. t. et l. 1. in princ.

datur, ad consequendas impensas in administratione tutelæ factas.

Tutor tenetur de dolo, latâ, lesri que culpâ, quia

pupilli favore receptum est.

Fortuita rerum communio, est quasi-contractus

§. 3. h. t. l. 2. et 3. ff. com. divid.

quo, qui rem casu fortuito communem habent, sibi invi-

cem obligantur, tum ad rem communem dividendam, tum ad prestationes personales.

Actio communi dividundo ex fortuitâ rerum communione oritur.

Est autem actio in personam, civilis, mixta, bonæ fidei, et perpetua quæ consorti datur adversus consortem, ut rem communem dividere, et prestationes personales prestare cogatur. l. 1. et 3. ff. comm. divid. l. 3. et 4. CD. ead. tit.

Hæreditatis communio, est quasi-contractus quo qui hæreditatem inter se, sive ex testamento, sive ab intestato communem habent, sibi invicem obligantur, tum ad eam dividendam, tum ad prestationes personales ex- §. 4. i. h. t.

æquo et bono prestandas.

Ex eâ nascitur actio familiæ erciscundæ; quæ est actio civilis, mixta, bonæ fidei, et perpetua, qua cohæredibus adversus cohæredes competit, tam de hæreditate dividendâ, tam de personalibus præstationibus ex æquo et bono prestandis.

Hæreditatis acquisitio, est quasi-contractus, quo hæres, acquisitâ hæreditate, obligatur cohæredibus, legatariis, et creditoribus defuncti. §. 1. h. t. et l. 2. §. 2. ff. quib. ex caus. in poss. ea tur

Tenetur erga cohæredes et legatarios, ~~actione~~ actione ex testamento; et erga creditores, iisdem actionibus quibus tenebatur defunctus. l. 6. §. ult. et l. 9. ff. de leg. 1.

Per Quas Personas nobis acquiritur.

§. 5. h. t. l. 5. §. 3. ff. de oblig. et act. l. 33 ff. de condic. indeb.

indebiti solutio est quasi contractus, quo qui per errorem facti, solvit indebitum, accipienti sibi obligat.

l. X. eo quasi ~~debito~~ contractu datur indebiti condictio ei qui solvit indebitum adversus accipientem, ad id quod indebite fuit solutum, repetendum.

§. 6. h. t.

Titulus vigesimus-septimus

Per Quas Personas nobis acquiritur.

obligatio nobis acquiritur per easdem et eadem ratione, quâ dominium nobis acquiri diximus; nimirum per servos, alios que, potestati nostre subjectos; ut-

§. 1. h. t.

Quibus modis tollitur obligatio.

tamen, quod per servos nobis acquiritur, totum nostrum fiat; quod autem per liberos, quos in potestate habemus, ex obligatione fueris acquisitum, hoc ita dividatur, ut usum-fructum quidem habeat pater, proprietas verò filio servetur.

Vide alia quæ diximus ad titulum nonum libri secundi.

Titulus vigesimus-octavus et ultimus.

Quibus e Modis Tollitur obligatio.

Quatuor modis in hoc titulo obligationes

Quibus modis tollitur obligatio.

in pr. ins. eod. §. 1. 2. h. t. l. 95. ff. de solut. et lib.

tolluntur, nempe solutione, acceptilatione, novatione et contrario consensu.

Solutio est rei debitæ naturalis aut civilis præstatio.

Dicitur naturalis præstatio, quia naturalis sine dicitur præstatio, cum ipsa met res debita præstatur.

Dicitur civilis præstatio, cum rei debitæ præstatis æstimatio.

§. 1. h. t. l. 1. ff. de acceptil. l. penult. ff. de solut.

acceptilatio est imaginaria solutio, quâ civiliter creditor se debitum acceptum habere, respondet, quod tamen non accepit.

l. 12. §. 1. ff. de acceptil.

acceptilationem inter eh. apocam,

Quibus modis tollitur obligatio.

hoc interedit. discrimen, quod per acceptilationem omninò tollatur obligatio, etiam si re verâ debitum non fuerit solutum: at verò per apocham non aliter perimitur obligatio, quam si re verâ fuerit solutum.

apocha est cautio solutæ datis re- vel pecuniæ, quâ creditor se a debitore pecuniam se accepisse testatur. l. ult. §. 2. ff. de cond. indebit.

Novatio est prioris obligationis in aliam transfusio. l. 1. in pr. ff. de Novat.

Contrario consensu tolluntur obligationes, quæ solo consensu fuerunt contractæ, modò tamen res sint integræ, hoc est, ~~ser~~ si res nondum l. 35. ff. de R. J.

tradita fuerit.

Finis Libri Tertii
institutionum
ad senatum otiosum.

Heroum si fama minor, dum Bella cessant,
O vos felices! quorum augens otia famam.

ad majorem dei gloriam, virginis que
beatæ.

institutionum

imperatoris Justiniani in quatuor libros divisi.

Compendium

Liber Quartus

Titulus Primus

De obligationibus
quæ ex delicto
Nascuntur.

Delictum in genere, est factum jure prohibitum, quo, vel respublica, vel privatus aliquis, dolo alterius læditur.

Dicitur factum, omne enim delictum in ipso in ppio. in.t.

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur.

l. 18. ff. de pœnis.

facto consistit, nemo enim cogitationis pœnam patitur.

Dicitur ejure prohibitum, quia quod lex permittit, delictum non est.

Dicitur alterius dolo, si enim culpâ alterius aliquis fuisset læsus, esset quasi delictum.

Delictum duplex distinguitur: publicum, et privatum.

tit. de public. jud.

Publicum ejllud est, quo res publica læditur, quod proprié crimen dicitur.

Privatum proprie dictum, ejllud est quo aliquis privatus dolo alterius læditur.

l. 23. ff. de furt.

Unde qui dolo sunt incapaces, v. g. furiosi, mente

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur

capti, surdi &c. furtum facere non possunt.

Delicti privati quatuor species referuntur: scilicet, furtum, rapina, damnum injuriâ datum, et injuria seu contumelia. in pr. inst. h. t. l. 2. ff. de obl. et act.

Furtum est contrectatio rei fraudulosa, lucri faciendi gratiâ, vel ipsius rei, vel usus, vel possessionis, quod lege naturali prohibitum est admittere. l. 1. h. t. et l. 1. §. 3. ff. de furt.

Dicitur, contrectatio, id est, e loco motio; hinc rerum immobilium verbis aut scripturâ furtum non committitur. l. 3. §. 18. ff. de aq. pos. l. 1. §. 1. et l. 62. §. 19. ff. de furt.

Dicitur lucri faciendi gratiâ; furtum enim non committitur sine animo lucri ex re alienâ, l. 64. in pr. ff. de furt.

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur

altero invito faciendi; si sine animo lucri rem alienam
quis contrectaverit, alia delicti vera abitur species, nempe
injuria, quod lege aquilia vindicatur.

arg. §. 6. h.t. et l. 39. ff de furt. Dicitur vel ipsius rei, si quis rem alienam,
putà equum alienum contrectaverit.

§. 6. h.t. l. 1. ff de furt. Dicitur vel usûs, si depositarius re depositâ
usus fuerit.

§. 10. h.t. l. 12. §. 2. l. 19. §. penult. l. 79. et §. 1. ff de furt. Dicitur vel possessionis sive furtum rei, veluti
si debito rem suam pignore datam creditori abstulerit.

§. 1. h.t. l. 1. §. ult. ff de pact. Fachasius ad penult. h.t. Odditur quod lege naturali prohibitum est
admittere; hoc est, jure quo utuntur homines, cùm nemo
ex alienis spoliis ditescere debeat.

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur.

§. 3. h.t. l. 2. ff de furt. Furtum duplum est: manifestum est nec
manifestum.

§. 3. h.t. l. 3. 2 et 3. ff de furt. Furtum manifestum est cum fur in loco
furti, aut cum re furtivâ deprehensus est.

§. 3. h.t. l. 4. §. 1. et l. 8. ff. de furt. Furtum nec manifestum, est cum fur, nec
in loco furti, nec cum re furtivâ deprehensus est.

§. h. et 19. h.t. et §. 1 ff de pact. l. 20. ff de furt. Pœna furti manifesti est in quadruplum
mere pœnale; vero in duplum in pœnâ non mani-
festi.

l. 19. h. t. Ex furto duplex oritur actio: actio furti, et
condictio furtiva.

l. 13. et 19. h.t. actio furti est actio in personam, quæ datur

ei omni, cujus ex honestâ causâ interest rem fuisse furto subreptam adversus furem in duplum, vel quadruplum pro furti diversitate.

l. 46. §. 1. ff de furt. Dicitur ex honestâ causâ, unde furi, vel mala fidei possessori non datur, quia eorum non interest ex honestâ causâ.

§. 11. h. t. l. 6 ff. de furt. Hæc actio datur etiam adversus eum cujus ope simul et consilio furtum factum est.

§. 14. h. t. §. 3. quib. mod. re contrah. oblig. Non datur depositario, si res apud eum perierit dolo, latâ que ejus culpâ, quia tum ejus non interest ex honestâ causâ; nec etiam datur si per læsem et culpam levissimam perierit; quia de iis non tenetur depositarius

l. 14 §. is autem 3. ff de furtis.

et sic ejus non interest.

Commodatario competit actio furti, si dominus maluerit adversus eum actione commodati experiri secùs si actionem furti adversus furem elegerit, commodans quo jam libentur commodatarius.

§. 16. h. t. Sarcinatori etiam et fullonì conceditur actio furti, si rem apud se subreptam præstare locationis conductionis judicio, fuerint condemnati, si solvendo sint.

§. 15. h. t. et l. 12. in princ. ff de furt. l. 40. ff. ad. lib. Si verò non sint solvendo, ipsi domino furti competit actio adversus furem; quia tunc cum dominus suum ab eis consequi non possit, ipsius interest rem

§. 15. h. t. l. 12. ff de furtis.

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur.

fuisse subreptam.

§. 12. h. t. l. 16. et 17. in pr. ff de furt. ob arg. l. 4. ff de judiciis

inter patrem et filium, dominum et servum saltem furtum consistere potest; inter eos tamen actioni furti locus non est, quia isti pro unâ, eâdemque personâ habentur.

Condictio furtiva, est actio in personam, rei persecutoria, quæ soli domino datur, adversus furem, vel ejus hæredem, ad rem ipsam, vel ejus æstimationem consequendam.

actio furti et condictio furtiva differunt in pluribus.

§. ult. h. t. l. 1. ff. et h. 2. ff.

Primò, actio furti pœna persecutoria est;

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur.

de cond. furt.

condictio furtiva rei tantum.

l. 5. et 7. §. 2. et l. 9 ff de condic. furt.

Secundò, actio furti morte furis extinguitur; nisi forte lis à defuncto fuerit contestata; condictio furtiva transit in hæredes, quoniam rei persecutoria est.

§. 13. h. t. l. 10. 11. ff. de furt. l. 1. ff. de cond. furt.

Tertiò, actio furti competit ei omnis cujus interest, ex honestâ causâ; condictio furtiva soli domino.

§. 2. de poen. temer. litig. l. 1 ff de his qui not. inf.

Quartò, actio furti famosa est; non item condictio furtiva.

l. 2. et tit. 27. §. hujus.

Sequimur ad puniendos fures, constitutionem Frederici imperatoris; cum fures, primâ vice,

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur.

quinque jurisc. tom. 3. var. c. 6. clarus §. furt. n. 10. ch. seq.

virgis affligunt; securidâ, membrum aliquod eis præcidunt, aut signum tergo inurunt, ut hoc sit eis cauterium vitæ emendationis; tertia denique vice eos in malam crucem sive patibulum attollunt, ut vitam laqueo finiant: nam propter iterationem et affectum delinquendi aggravatur delictum, ejusque pœna, licet in alio territorio sit factum.

covar. l. 2. var. c. 9. n. 7. et ad jurisc. p. 2. §. 1. n. 4.

Non tamen semper servatur ordo iste; nam sæpe mutatur, atque ex circumstantiis augetur, minuitur que pœna: augetur, quoties multis personis grassantibus opus est exemplo: ita ut laquei pœna decernatur etiam

c 3. de furt

ob primum furtum, si enorme sit: minuitur vero si leve sit furtum, v. g. ut inediæ extremæ succurrat.

De vi bonorum raptorum

Titulus Secundus.
De vi Bonorum Raptorum.

Rapina est rei alienæ violenta contrectatio. l. 3. §. 1. ff de vi bon. rapt.

Dicitur violenta; ut a furto distinguatur, quod rei alienæ fraudulosa tantùm est contrectatio.

Dicitur contrectatio, hinc sequitur solas res mobiles rapi posse.

adversus raptorem datur actio furti, et condictio furtiva. l. 2. §. ult. ff. vi bon. rap.

Specialem quoque actionem introduxit prætor, quæ vi bonorum raptorum vocatur. in pptis h. t. ch. 1. ch. 2. §. 17. ff eod.

De vi bonorum raptorum

§. 1. h.t. et l. 2. §. 22. ff eod.

actio vi bonorum raptorum, est actio in personam, prætoria, mixta, quæ datur ei cujus interest rem fuisse vi raptam, adversus eum qui dolo malo eam rapuit.

in ppio §. 1. l. 2. §. 3. ff eod.

hæc actio datur intra annum in quadruplum mixtum, et anni spatio extinguitur.

Sine dolo rapina non committitur; unde actio cessat, si quis rem suam rapuerit, aut rem alienam putans esse suam.

§. 1. h.t. l. 2. §. 18 ff de vi bon. rapt.

ad coercendos tamen raptores, imperatorum constitutionibus cautum est, ut si quis rem suam rapuerit, ejus rei dominio caderet: si vero res aliena esset

De lege aquilia.

eam restitueret cum ejus æstimatione.

Titulus Tertius
De Lege aquiliâ

§. 2. h.t. et l. 2. ff ad leg. aquil.

Lex aquilia est quâ damnum injuriâ datum coercetur.

§. 12 h.t. l. 5 §. 1. l. 44 in ppio ff ad leg. aquil.

Damnum injuriâ datum est speciale damnum quod, intervenientè interitu, vel læsione rei in commercio positæ, alicujus dolo, vel culpâ etiam levissimâ datum est.

Tria fuerunt legis aquiliæ capita.

in ppio et §. 3. h. t. l. 2. in ppio

Primò, capite cavetur ut, si quis hominem alienum, quadrupedem, quæ pecudum numero sit,

De Lege aquilia

cf. §. 1. ff. ad leg. aquil.

injuriâ occideris, tantum domino dare damnetur, quanti ea res plurimi valuerit, toto anno retrò precedente.

§. 2. hoc.

Dico injuriâ, hoc est, sine ullo jure, unde si quis jure utatur, ut miles, V. G. in campo, ad exercendos milites, l. 9. §. ult. ff. ad leg. aquil. §. 4. h. t. destinato, se se jaculis exercendo, servum alienum trajecerit, lege aquilia non tenebitur: nulla enim culpa ejus intelligitur.

Secundum legis aquiliæ caput usu venit,

Tertio capite cavetur, ut si quis alienum §. 12. h. t. l. 27. §. h. cit. leg. ff. ad leg. aquil. hominem, alienam ve pecudem vulneraverit, vel quadrupedem quæ pecudem numerari sit, occiderit, aliud ve damnum rebus inanimatis injuriâ dederit, si quid videlicet vitam

De Lege aquilia

fuerit, raptum aut fractum, tantum domino præstare teneatur, quanti ea res plurimi valuerit, triginta diebus proxime elapsis.

Ratione damni injuriâ dati quadruplex est actio: scilicet, legis aquiliæ directa; actio utilis, actio furti, et actio in factum prætoria, subsidiaria.

§. ult. h. t. l. 5. in princ. ff. ad leg. aquil. Actio legis aquiliæ directa datur adversus eum, qui, corpore suo, corpori damnum injuriâ dedit, adversus eum qui V. G. alienum servum gladio suo occidit; quæ quidem actio non excludit capitale judicium.

§. ult. h. t. l. 7. §. 2. utilis actio datur adversus eum qui non corpore

De Lege aquilia

l. 6. et l. 9. ff. ad leg. aquil.

suo, sed alio modo corpori damnum dedit, puta pecus alienum inclusit, ita ut fame perierit.

actio furti datur adversus eum qui servum alienum vinculis compeditum dolo malo solvit, ut fugeret; si porro fugerit his servus; quia servus qui fugit, sui fit tum domino facit; is autem cujus ope et consilio furtum factum est, furti tenetur.

l. 4. §. 7. ff. de dol. malo.

actio in factum subsidiaria datur adversus eum, qui, nec corpore suo, nec corpori damnum dedit, sed alio modo damnum intulit; puta servum compeditus vinctum solverit, ita ut servus ejus suo domino fugerit.

l. 4. §. 7. ff. de dol. malo. et §. ult. in. fin. h. t.

De injuriis.

Titulus Quartus
De injuriis

injuria seu contumelia definiri potest; factum quo alicujus fama, vel dignitas, dolo alterius laeditur.

l. 1. §. 2. ff. h. t.

tribus modis fieri potest injuria; re, verbis, aut scripto.

§. 1. h. t.

Latitur quis injuriam re seu facto, V. G. si quis alteri manus intulerit.

§. 1. h. t. l. 15. §. 33. ff. de injur.

Verbis, si alicui convitium contumeliosum dixerit; V. G. si quis puellae honeste vivenitis pudicitiam t. blandis verbis attentaverit.

§. 1. h. t. l. 9. §. 4. et l. 10. ff. h.

§. 1. h. t.
l. 5. §. 9.
ff. h. t.

Scripto denique fit injuria, veluti si quis carmen famosum scripserit, aut ad alterius infamiam scripserit, aut scripserit.

atrox est injuria aut levis.

l. 7. §. 1. ff. de injur.

injuria est atrox, cum major est, et contumeliosior.

arg. l. 4. §. 4. ff. de injur.

Levis est cum minor est, et minus contumeliosa.

§. 9. h. t.
l. 7. §. 2. et leg. ff. de injur.

atrocitas injuriæ quatuor ex causis æstimatur.

§. 9. h. t.
l. 7. §. 3. ff. h. t.

Primò, ex facti gravitate, ut si quis fustibus lasus fuerit, atrocior est injuria, quam si pugno fuisset lesiter pulsatus.

§. 9. h. t.
l. 7. in fin. et l. 7. §. 1. ff. h. t.

Secundò, ex loco, ut si quis in fano, balneo vel in theatro facta fuerit injuria; atrocior enim est, quam si in loco privato facta fuisset.

§. 9. h. t. et l. 7. §. 3. h. t. ult. ff. h. t. l. 7. eod. de injur.

Tertiò, ex personâ cui facta est, veluti si magistratui vel patricio fuerit illata; atrocior est, ac si plebeium recepisset injuriam a magistratu.

§. 9. h. t. l. 8. ff. h. t.

Quartò denique, ex vulneris loco; ut si quis in oculo vel facie fuerit percussus; atrocior est injuria, ac quam si in aliâ corporis parte minùs perspicuâ fuisset percussus.

Latitur quis injuriam:

Primò per semet-ipsos.

§. 2. I. h. t. l. 6. h. t. l. 1. §. 2. ff. ad. l. Aq. l. 26. ff. de inj.

Secundò, per eos quos potestate suos subjectos habet, veluti per filios familias, aut servos, aut affectionis vinculo conjunctos, puta per uxorem.

Poena injuriarum diversa fuit olim, pro diversis temporibus, diversis que injuriarum speciebus; poena talionis lege duodecimâ tabularum fuit constituta.

§. 7. I. h. t. l. 15. §. 44. ff. h. t.

Verùm iis omnibus, jure prætorio derogatis permissum est ei, qui passus est injuriam, ipsam æstimare, salvâ ex æquo et bono judicis moderatione, habitâ nimirùm ratione injuriæ illatæ, injuriam passi, et eam inferentis.

Triplici modo extinguitur injuriarum actio;

l. 13. in pr. Inst. l. 14. §. 14. ff. h. t. l. 2. §. 4. ff. de extraord. cogn. l. ult. h. t. l. 17. §. 1. ff. de pœnis.

Primò, alter utrius que morte, quia vindicta pœna persecutoria est.

Secundò, remissione expressâ, veluti transactione, vel tacitâ veluti dissimulatione.

l. 3. ff. de inj.

Tertiò denique, unius anni lapsus, quia prætoria est et pœnalis.

Titulus Quintus
De Obligationibus
Quæ ex Delicto-Quasi
Nascuntur

De obligationibus, quæ ex quasi delicto nascuntur.

Quasi-delictum est factum juri prohibitum, quo aliquis, alterius culpâ, sine dolo lædit.

Dicitur sine dolo, quia in eo differt a delicto.

Quatuor species quasi-delicti referuntur. male per imperitiam judicatum, dejectum vel effusum, positum vel suspensum, et damnum quod in navi, cauponâ vel stabulo datum est.

Male per imperitiam judicatum, est quasi-delictum quo tenetur judex, qui male per imperitiam judicatur.

ex eo quasi-delicto datur actio in factum, ei

De obligationibus quæ ex quasi delicto nasc.

contra quem male judicatum est, adversus eum qui male judicavit, in quantum ea res religioni judicantis videbitur.

Dejectum vel effusum est quasi-delictum quo tenetur is, ex cujus cœnaculo, dejectum vel effusum est aliquid, quod transeunti nocuit.

Nascitur actio de dejectis, vel effusis, adversus adium habitatorem, in duplum damni dati.

Positum vel suspensum, est quasi-delictum quo tenetur is, qui, suprà eum locum, quo vulgò fit iter, aut ubi consistitur, positum vel suspensum habet aliquid, quod si ceciderit, nocere possit.

De obligationibus quæ ex quasi delicto nascuntur.

EX eo quasi-delicto nascitur actio popularis.

§.1.h.t.l.h.§.1.ff de iis qui effud. vel dejec. Dejectis vel suspensis, quæ cui liber e populo datur, adversus adium habitatorem, in decem aureos, etiamsi res non ceciderit, id quæ ut viatorum securitati magis prospiciatur.

l.4.§.ult. ff. de his qui effud. vel dejec. Hæc actio in hæredem non datur, quia est poenalis.

Damnum in navi, cauponâ, vel stabulo datum, est quasi-delictum quo tenetur is, in cujus §.3.h.t. navi, vel cauponâ, damnum datum est ab iis quorum operâ utitur exercitor vel stabularius.

EX eo quasi delicto datur actio in factum prætoria §.3.h.t. l.4.§.1.ff.

De actionibus

in duplum damni dati adversus navis aut cauponæ exercitorem. navis, caup. et stab. l.1.§.2.ff. de adv. naut. l.5.§.ult. ff. de oblig. et act.

Titulus Sextus
De actionibus

Actio est jus persequendi in judicio quod sibi debetur. in princ. h.t. et l.5.ff. de oblig. et act.

Dicitur quod sibi debetur, hoc est, quod quis vobis dare, facere, vel restituere debet.

actionum prima divisio fit in actiones in rem, in personam, et mixtas. §.1.h.t. et l.2.h. in princ. ff. de obl. et act.

Sectio Prima
De actione in Rem.

§. 15. h. t. et l. 25. in princ. ff. de obligat. et act.

Actio in rem ea est, quâ rem nostram ab alio possessam petimus, quæ rei vindicatio propriè dicitur.

Vocatur actio in rem, quia ex ipsius rei dominio nascitur, et sub rei designatione concipitur.

l. ult. C. de alien. jud. mut. l. 9. et 12. ff. de rei vind. et l. 1. C. ad. eod. l. 3. et 23. in princ. ff. de rei vind.

Duæ sunt hujus actionis causæ, scilicet dominium ex parte actoris, et possessio ex parte rei.

Hac actio adversus quemcumque possessorem solo domino datur.

Possessor dicitur is qui rem corporaliter tenet.

Vindicatio rei est actio in rem, qua ejus

recuperandæ causâ, contrà quemcumque possessorem domino datur.

Actio in rem civilis duplex est: una confessoria, altera negatoria.

Confessoria est ea, quâ quis rem aliquam esse suam, vel servitutem in sui, vel prædii sui gratiam rei alienæ impositam esse contendit. §. 2. h. t. l. 1. in princ. ff. si servit. vind.

Negatoria verò ea est, quæ neganti rei suæ impositam esse servitutem datur adversus eum qui prædio suo servitutem deberi contendit. §. 2. h. t. et l. 1. in princ. ff. si servit. vind.

In vindicandis rebus corporalibus sola confessoria

actio locum habere potest.

§. 2. infra. h. t. l. 6. §. 1. l. 8. §. 3. ff. si servit. vind.

IN rebus autem incorporalibus utraque actio locum habet.

IN actione negatoriâ probandi actio in reum rejicitur, quia negat actor; negantis autem nulla probatio.

IN actione verò confessoriâ onus probandi actori incumbit, quia prædia omnia libera sunt jure naturali, semperque præsumuntur liberi, donec contrarium probetur.

Sectio secunda
De actione in Personam.

ACTIO in personam ea est, quâ agimus adversùs eum, qui dare dum, vel faciendum aliquo jure nobis est obligatus. §. 1. h. t. l. 2. h. in princ. ff de obl. et act.

DICITUR aliquo jure, hoc est, ex contractu, quasi contracta, delicto, et quasi delicto. §. 1. h. t. et l. 24. in princ. ff de obl. et act.

VOCATUR actio in personam, quia suâ personæ designatione concipitur.

Sectio Tertia
De actionibus Mixtis

ACTIONES mixtæ sunt eæ, quæ in rem simul et in personam concipiuntur; ceu quæ rebus potissimùm §. 20. h. t.

§ 20. h. t. constant, et preterea prestationibus personalibus.

l. 3. et 6. 8. pandt. ff. comm. div. Prestationes personales sunt, eæque habitâ ratione lucri, damni, vel impensarum, alterum alteri ex æquo et bono prestare oportet.

§. 20. h. t. Tres sunt ejus modi actiones, scilicet actio familiæ erciscundæ, communi dividundo, et finium regundorum.

§. 20. h. t. l. 1. et 12. §. 1. ff. fam. ercis. Actio familiæ erciscundæ, est actio mixta, quæ competit cohæredibus adversus cohæredes, tum de hæreditate dividendâ, tum etiam de prestationibus personalibus.

§. 20. et 28. h. t. l. 9 cod. fam. ercis. In rem est hæc actio, quatenùs cohæres ex hæreditate

indivisa partem suam vindicat, quatenus vero simul agitur de prestationibus personalibus in personam est.

§ 28. h. t. l. 1. 3. et l. ff. 8. 2. de com. div. Actio communi dividundo, est actio mixta, quâ agimus adversùs eos qui certam rem nobis cum communem habent, citrà societatem, tum ad eam dividendam, tum etiam ad prestationes personales.

In rem est hæc actio, quatenùs rei communis pars petitur; quatenùs verò simul agitur de prestationibus personalibus, hoc est, de eo quod lucri, damni, vel impensarum nomine alterum alteri prestare oportet, in personam est.

§.20.h.t. l.1.ff.fin. regund.

Actio finium regundorum, est actio mixta, qua, qui confines agros habent, de regundis eorum finibus, seu terminis distinguendis inter se agunt.

In rem est haec actio, quatenus finium ejus indicationem continet: quatenus autem in hanc actionem venit etiam id quod alterum alteri ex aequo et bono, eo nomine praestare oportet, in personam est.

§.3.h.t. ch.l.24. §.ult.ff. de obl. et act.

Actionum secunda divisio fit in civiles, et praetorias.

Civiles sunt quae a jure civili fuerunt introductae, quales sunt actio empti, commodati, tutelae &c.

Praetoria sunt, quae deficientibus civilibus actionibus a praetore fuerunt introductae. §.3.h.t.

Harum aliae sunt in rem, aliae in personam; uti ejusdem est in sectione sequenti.

Sectio Quarta
De Praetoriis in rem actionibus.

Actiones in rem praetoriae sunt, ea quae civilibus actionibus deficientibus, a praetore introductae, adversus quemcumque possessorem dantur, ad persequendum jus quod nostrum esse contendimus.

Quinque sunt ejus modi actiones; scilicet actio §.3.4.5. tit. 6. et 7. h. t. publiciana, quasi-publiciana, ceu rescissoria, pauliana, serviana, et quasi-serviana, sive hypothecaria.

Actio publiciana est actio in rem prætoria, quæ §.4. h. t. l. 13. ff. de public. in rem act. l. 4. §. 6. ff. ead. tit. bonæ fidei possessori datur adversus quemcumque possessorem, ad amissam rei a se nondum usucaptæ possessionem recuperandam, sub colore, quasi ea res usucapta jam fuisset.

In rem est hæc actio, quia prætor rem fuisse §.4. h. t. usucaptam fingit; unde potest actor eam vindicare.

Species sic referri potest.

Titius qui equum bonâ fide possidebat, eum amisit antequam usucepisset; non actione in rem adversus possessorem illius equi experiri potest Titius, quia emit a non domino, et nondum usucepit, sed actione tantùm publicianâ concessa a prætore, sub colore, quasi res jam esset usucapta.

Si verò equus ad verum dominum redisset, jam non esset locum huic actioni.

Actio quasi-publiciana, ceu rescissoria est actio §.5. h. t. l. 9. 10. 11. l. 25. §. ult. l. 24. et 27. ff. ex quib. caus. maj. in integ. rest. in rem prætoria, quæ competit ei cujus res per absentiam usucapta est, adversùs eum qui usucepit, vel adversùs

quem eam que ejusdem rei possessorem, ad eam rem petendam,
sub colore quasi ea res non fuisset usucapta.

Species est:

Titius absens suæ reipublicæ causâ, et per-
§. 6. h. t. l. 21. ff. ex quib. caus. maj. ejus absentiam, mævius rem ejus usucepit; titius redux non
potest movere actionem in rem quia dominium amisit, sed
actionem quasi publicianam a prætore propositam sub-
colore quasi nulla intervenisset usucapio.

l. ult. cod. de temp. in integ. restit. Verùm Justinianus, intra quadriennium con-
tinuum, a die reditus absentis, eam dari voluit.

§. 6. h. t. et l. 36. et 9. ff de actio pauliana datur creditoribus chyrogra-

phariis, ad rescindendam factam a suis debitoribus in
fraudem creditorum alienationem; species est:

Titius multis crediteribus chyrographariis
obnoxius, bona sua iis ignorantibus alienavit in eorum
fraudem. cum autem ii creditores nullo jure dominii possint
agere adversus possessores harum rerum, prætor eis concessit
actionem pauliam, sub colore quasi nulla intervenisset
alienatio.

l. 3. §. 1. ff. quæ in fraud. cred. Hæc autem actio datur tantum adversus eos
qui possident titulo lucrativo, vel etiam onerose, sed qui
sint fraudis participes.

ulpian. l. 1. §. cod. de revoc. his, quæ in fraud. cred. l. 2. 3. ff. quæ in fraud. cred.

§. 6. h. t. et l. pap. laudat.

Hoc vero intrà quadriennium continuum
l. ultim. pr. cod. de temp. in integ. restit. datur.

Nec etiam competit, nisi discussis, distractisque
l. 1. cod. quando ex facto tut. vel curat. cum eo agi oport. principalis debitoris bonis.

Actio serviana prædii rustici locatori datur,
l. 18. cod. de pign. l. 17. §. 2. ff. de pact. adversus quemcumque possessorem rerum sibi a colono
in fundi locati mercedis securitatem expressè obligatarum,
ut ejusmodi rerum alienatio revocetur.

Species sic referri potest.

Sempronius a Titio fundum conduxit, in eo
l. 17. §. 2. ff. de pactis que res plures induxit, quas Titio in mercedis securitatem

obligavit, quas que nihilominus alienavit; cum nullo jure
adversus harum rerum possessores agere possit, actio serviana
proposita fuit, æquitate suadente, ut locator jus suum
persequi possit.

Dicitur expressè obligatarum, cum enim in
l. 3. in princ. ff. in quib. caus. pign. prædiis rusticis fructus quos annis nascuntur, invecta et
illata tacitè non obligantur, ut in prædiis urbanis.

Hæc actio perpetua est; quia est rei persecutoria,
l. 4. §. 1. cod. de præscr. 30. vel 40. ann. ejus ante alienationem sibi jam quæsitum persequitur
actor.

Actio quasi-serviana ea est, quâ creditor res
l. si tibi 4. §. 2. ff. de pactis sibi a debitore obligatas, adversus quemcumque possessorem

persequitur, ut ex iis distractis debitum consequatur.

Species est.

Titius mille aureos a Sempronio mutuo accepit, ei que ejus debiti nomine fundum cornelianum obligavit, quem tamen postea alienavit, deficientibus eo casu civilibus actionibus, actione quasi-serviana uti potest creditor; quia fundum sibi obligatum adversus quemcumque possessorem persequi, et eo distracto debitum suum consequi poterit.

Hypotecarius creditor dicitur is qui bona debitoris habet obligata, ob debiti securitatem.

Chyrographarius verò qui solam debitoris personam habet obligatam.

Hypotheca differt a pignore, quòd pignus in rebus immobilibus proprie consistat; rei que pignori data possessio transeat ad creditorem; hypotheca verò in rebus immobilibus plerumque consistit, nec rei hypothecæ subjectæ possessio transit ad creditorem. l. 238. §. 2. ff. de v. s. l. 9. §. 2. ff. de pig. act. l. 1. ff. de pign. act. l. 1. ff. de priscr.

Sectio Quinta
De prætoriis in personam actionibus, rei Persecutoriis

Actiones prætoriæ, in personam, rei persecutoriæ tres hìc enumerantur; scilicet actio de pecunia constituta, actio de peculio, et actio in factum ex jure-jurando. §. 9. 10. et 11. h. t.

§. 9. h.t. l. 1. §. 1. ff. de pecun. constit. l. 4. §. 2. eod. tit.

actio de pecuniâ constitutâ, seu ex constituto, est actio in personam, directa, pretoria, rei persecutoria, quæ datur adversus eum qui sine stipulatione, quod ipse, vel alius, civiliter, vel naturaliter tantùm debet, se soluturum promisit.

§. 10. h.t. l. 4. cod. ff. de pecul.

actio de peculio, est actio in personam, indirecta, pretoria, rei persecutoria, quæ datur ei qui cum filio familias, vel alieno servo contraxit, adversus patrem vel dominum intrà peculii vires, ex eo deducto, quod patri, vel domino debetur.

§. 11. h.t. l. 9. ff. de jurej. jur.

actio in factum ex jure jurando, est actio in personam, pretoria, rei persecutoria, quæ datur si qui, ~

postulante adversario, aliquid sibi deberi juravit.

Sectio Sexta
De Prætoriis in Personam actionibus Pœnalibus.

§. 12. h.t.

Tres sunt actiones in personam prætoriæ, pœnales; scilicet, actio de albo corrupto; actio de injus vocando; est actio de eo qui in jus vocatum, vi exemit.

l. 1. in principio ff. de jurejur.

actio de albo corrupto, est actio in factum, ~ personalis, prætoria, pœnalis, quæ datur adversus eum qui prætoris album (hoc est tabula albo colore in comitio exposita, in quâ prætorum edicta inscripta erant,

ut omnibus innotescerent) dolo malo se corruperit.

§. 12. h. t. ch. 2. ch. 3. ch. 4. D. de in jus vocando

actio de in jus vocando, est actio in factum, personalis, prætoria, pœnalis, quæ patri vel patrono datur adversùs filium emancipatum, aut libertum, qui parentem aut patronum, absque venia a prætore impetratâ, in jus vocaverit.

§. 12. h. t. at l. 1. et 4. in pr. et l. penult. ff. ne quis eum d.

actio de eo qui in jus vocatum vi exemit, est actio in factum, personalis, prætoria, pœnalis, quæ datur adversùs eum, qui vi exemit eum, qui in jus vocabatur, vel per quem vi factum est, ne in jus vocatus, in jus veniret.

Sectio septima

De præjudicialibus actionibus

actio præjudicialis est ea, de quâ prius pronuntiandum est, quam causa principalis decidatur.

Præjudicia enim sunt incidentes quæstiones, de quibus ante principalem causam pronuntiandum est, et ex quarum definitione atque sententiâ in illis latâ, principalis causæ decisio pendet.

§. 13. h. t. **Tres** hîc enumerantur præjudiciales actiones.

Prima est de libertate, in quâ quæritur an

De actionibus.

quis sit liber, an servus? quæ quidem actio civilis est, cum ex lege duodecim tabularum descendat.

Secunda est de ingenuitate, quâ quæritur utrum quis sit ingenuus, an libertinus?

§. 13. h.t. Tertia est de partu agnascendo, in quâ quæritur an quis sit alicujus filius, nec-ne?

Sectio octava
De actionibus rei Persecutoriis & Pœnalibus

§. 19. h.t. Tertia actionum divisio fit in actiones mere rei Persecutorias, et mere pœnales; hoc est,

De actionibus

rei et pœnæ simul persecutorias.

Actiones mere rei persecutoriæ sunt eæ, quibus persequimur id quod ex patrimonio nostro nobis abest. l. 5. in pr. ff. de obl. et act.

Actiones mere pœnales sunt, quæ ex maleficiis, aut quasi-maleficiis oriuntur, et quibus meram pœnam persequimur; ut actio empti furti, injuriarum, de dolo corrupto &c. §. 18. h.t. l. 7. §. 1. ff. de cond. furtivâ l. 7. §. 1. ff. de inj.

Non nulli juris-consulti hoc loci explicant actiones mixtas, sed credidimus rectius explicaturos fuisse in primâ actionum divisione.

Sectio Nona.
De actionibus in simplum,

Duplum, Triplum & Quadruplum.

§. 22. h. t. vel.

Omnes actiones vel in simplum, vel in duplum, vel in triplum, vel in quadruplum, et hæc est quarta actionum divisio.

§. 22. h. t.

actiones in simplum sunt eæ, quibus de tantùm persequimur, quod nobis abest; quales sunt actiones ex contractu descendantes, et quæ rei persecutionem continent; V. G. actio ex stypulatu, condictio certi, actio empti &c.

§. 23. h. t.

actiones in duplum sunt eæ, quibus duplum

ejus quod sibi abest, persequitur actor.

actio in triplum est ea, quâ triplum persequimur.

Libelli formula sequentibus versibus continetur.

Quis, quis, coràm quo, quo jure petatur et à quo: recte compositus, quisque libellus erit.

§. 24. h. t.

actiones in quadruplum sunt ea, quibus quadruplum ejus quod ex patrimonio nostro nobis abest, persequimur.

Sectio decima
De actionibus bonæ fidei, stricti juris et arbitrariis.

§. 28. h. t.

actionum quinta divisio fit in actiones

bonæ fidei, stricti juris, et arbitrarias.

§. 30. h. t. l. 7. §. 3. et l. 6. in fin. ff de alim. et cib. leg.

actiones bonæ fidei sunt eæ, in quibus ex ipsâ actionis naturâ et ex formulâ a prætore datâ judici permittitur libera potestas æstimandi, et condemnandi in id quod ex æquo et bono alterum alteri præstare oportet; ut actio empti, et actio venditi.

actiones stricti juris sunt illæ, in quibus judex ex contrahentium conventione pronunciare debet; qualis est actio ex stipulatu, certi condictio &c.

§. 31. h. t. l. 14. §. 1. 3. et 15 ff de rei vind.

actiones arbitrariæ sunt eæ, in quibus judex liberam habet condemnandi potestatem, non quidem ex ipsius formulæ potestate, sed ex contumaciâ rei jussui judicis non obtemperantis.

Sectio undecima
De actionibus solidi persecutoriis, et non solidi persecutoriis

actionum sexta divisio est, ut quædam sunt solidi, quædam verò non solidi persecutoriæ. §. 36. h. t.

actiones solidi persecutoriæ sunt quæ tam in condemnatione, quàm in præstatione, id omne continent, quod nobis debetur, ut sunt omnes ferè actiones.

actiones non solidi persecutoriæ sunt, quæ vel in condemnatione, vel saltem in præstatione solidum non continent.

Sectio duodecima.
De actionibus directis, & contrariis.

actionum septima divisio fit in directas, et contrarias.

actiones directæ quatenùs contrariis opponuntur sunt eæ, quæ dantur iis, quorum magis principaliter interest, qualis est actio commodati directa.

actiones verò contrariæ sunt, quæ dantur iis, quorum minùs principaliter interest, qualis est actio commodati contraria.

Sectio decima-tertia

De actionibus Directis, utilibus, & in factum.

actionum octava divisio fit in actiones directas, utiles et in factum.

actiones directæ, prout utilibus opponuntur, sunt quæ in casu lege expresso, ex ipsis legis verbis dantur, qualis est actio legis aquiliæ directa.

actiones utiles sunt, quæ, deficientibus directis actionibus, ex mente legis, prudentum interpretatione, propter casûs similitudinem, ad exemplum directarum, utilitate suadente, proditæ sunt, ut actio legis aquiliæ utilis.

actiones in factum sunt eæ, quæ, tùm directis, tùm utilibus deficientibus actionibus, à prætore dantur, uti actio quæ ex damno alteri citrà corporis læsionem, et dolum dato, competit.

Titulus septimus
Quod, cum eo, qui in alienâ potestate est, negotium gestum esse dicitur.

Bona actionum divisio fit in directas, et in indirectas.

actiones directæ, prout indirectis opponuntur, sunt eæ, quæ, in aliquem ex proprio ejus facto dantur.

indirectæ verò sunt, quibus ex eorum, quos in potestate habemus, facto tenemur; putà quæ ex contractu filii familias, vel servi, adversùs patrem vel dominum competunt.

Hujus-modi actiones sex enumerantur:
actio nempè quod jussu, exercitoria, institoria, tributoria, de peculio et de in rem verso.

actio quod jussu, est actio personalis, indirecta, prætoria, quæ datur ei, qui jubente patre, vel domino, cum filio familias, vel servo contraxit, adversùs patrem, vel dominum, in solidum quod jussum est. — §. 2. h. t. tota tit. ff. de jussu et l. ult. cod. quod cum eo.

actio exercitoria, est actio personalis, indirecta, — §. 2. h. t. et l. 1. ff.

De actionibus

cod. de instit. et exercit. l. 1. ff de exercit. actio.

prætoria, quæ in solidum ei, qui cum magistro, vel submagistro navis, intra præpositionis fines contraxit, adversus exercitorem datur.

In solidum hæc actio datur, quia is, qui contrahit, non tam ejus, qui cum contrahit, quam ejus, cujus negotium geritur, fidem secuti videntur: qui sine dubio decipientur, nisi is, qui præposuit, omnia magistri facta præstare teneretur.

§. 1. h. t. l. 1. §. 1 ff de exercit. act.

exercitor dicitur is, ad quem quotidianus navis quæstus pertinet.

l. 1. §. ... ff. de exercit. act.

Magister est ille, qui navi ab exercitore præpositus et cui totius navis cura demandata est; submagister is, qui a magistro præpositus fuit.

De actionibus.

actio institoria est, actio prætoria, personalis ex re persecutoria, quæ ex contractu institoris adversus eum qui præposuit, in solidum ejus, quod ex contractu debitum est, datur.

Ratio est, quia, qui cum institore contrahit, fidem potissimum domini præponentis secutus videtur, quia dominus commodum sentit ex institoris actu, juxtà hanc juris regulam, l. 29. ff. de R. J. ex quâ persona quis lucrum capit, ejus factum præstare debet.

Institor dicitur is, qui tabernæ, cui cuilibet alii negotiationi terrestri præpositus fuit; sic dictus, quod negotiis gerendis instet. l. 3. et 7. ff. de instit. act.

Præponens, id est, dominus, masculus aut fœmina;

liber an servus, proprius an alienus parvi interest.

§. intro. huius. **Actio** tributoria est actio praetoria, personalis, quâ petitur, ut pater aut dominus, cujus filius, servusve cum aliis contraxerint, merces peculiares aequaliter cum creditoribus dividant.

D. 15. 3. cod. l. 3. in princ. et §. 1. ff. eod. tit. & l. 19. ff. de obl. et act. **Actio** de peculio, est actio personalis, indirecta, praetoria, rei persecutoria, quae datur ei, qui cum filio familias vel alieno servo contraxit, aut quasi-contraxit adversus patrem, vel dominum, intra peculii vires, eo quod cautum, aut gestum, vel domino debetur.

Titulus octavus
De Noxalibus actionibus.

Actio noxalis ea est, quae ex delicto, vel quasi-delicto servi, adversus ejus dominum datur, ut litis praestet aestimationem, cum facultate tamen servum noxae dedendi.

§. 1. h. t. et l. 6. §. 1. ff. si quadrupes pauperiem &. §. 1. h. t. **Noxa** est ipsum maleficium, ut furtum &.

Noxa verò est ipsum corpus quod nocuit, ut canis, pecus.

l. 2. in princ. ff. si. ch. pau. fec. dic. **Ut** actioni noxali locus sit, requiritur ut servus, invito domino, damnum dederit; secus si, jubente domino, damnum alicui servus dederit, non noxalis, sed directa in dominum actio insolidum datur; quia qui per alium facit, per se ipsum facere censetur.

Titulus nonus

Si Quadrupes Pauperiem fecisse Dicatur.

actio de pauperie datur adversus eminum praescripteis quæ alteri damnum dedit, ut litis præstet. æstimationem, cum facultat. etiam quadrupedem noxæ dedendi.

in princ. h.t. ibi. l. 1. ff. ead.

Pauperies est, damnum sine injuria facientis datum.

in princ. h.t.

Dico sine facientis injuriâ, quia cum injuriâ non fiat sine animo nocendi, quadrupes, quæ ratione carent injurium facere non potest.

in princ. h.t. l. 1. h.t. l. 3. 3. ff h.t.

Titulus Decimus De iis, Per Quos agere Possumus.

Per procuratorem agere nemini licebat; lege enim decimâ tabularum.

Hæc actio est, jus prosequendi in judicio, quod sibi non autem quod alteri debetur.

in princ. h.t.

Licuit olim alieno nomine agere pluribus ex causis. l. 1. ff ead. actio quæ unicuique nomine.

Prima est, pro populo, sive pro jure publico, interveniebat syndicus.

Secunda est, pro libertate, cum servus ad libertatem proclamante, agebat assertor.

l. 2. 3. 7. ff de his qui sui vel alieni.

assertor, ille est, qui liberum esse aliquem asserit, seu qui servum in libertatem vindicat.

Certia est pro tutelâ cum pupillo, tutor, id quæ eius in pupillo receptum, servare pupilli, libertatis, et ad latis pupillaris, tum etiam quia pro pupillo, servus pupillus, in jus ei non poterant stari.

Quarta est pro absentibus, reipublicæ causâ, vel apud hostes, ex D. hostilia interrenire quilibet poterat, id quæ ideo, ne indefensa relinquerentur res absentium et pupillorum.

Iudicio in causis civilibus et pecuniariis per procuratorem agere possumus; non vero in criminalibus.

Titulus 2 decimus.

De Satisdationibus

Satisdatio in genere, est cautio quæ fit datis fidejussoribus, et quando que pignoribus.

Hic vero est cautio quæ adhuc e litigantibus, altori stipulanti, fidejussoribus datis præstatur.

Tres satisdationis species sunt; judicio sisti: de rato; et cum rem ratam haberi; et judicatum solvi.

Satisdatio judicio sisti, est cautio, qua reus et procurator actori promittit in judicium se venturum, et ire eo ad finem usque lis permansurum.

Satisdatio de rato, cum rem ratam haberi, est cautio, quâ procurator actoris vel etiam vel dominum negoti-

rem ratam habiturum adversario promittit, aut si se solutorem
l. 1. ad. de procurand. id quod adversarii interest, negotium ratum haberi.

Satisdatio judicatum solvi, est cautio, quâ
in princ. l. 2. et l. 7. ff. jud. solv. reus, vel ejus procurator judicatum se solvturum actori
stipulanti promittit.

Titulus duo-decimus
De Perpetuis & temporalib. actionibus, et Quæ in hæredes et ad hæredes Transeunt.

Actiones perpetuæ sunt, quibus perpetuo
agere possumus; istæ actiones sunt civiles, v. g. quæ
in princ. h. t. praditæ sunt ex legibus, v. g. ex legibus, senatus consultis

Temporales sunt, quibus intra certum
duntaxat aliquod tempus agere possumus, ut actiones
prætoriæ, pœnales, actio injuriarum &.

Actiones quæ hæredibus et contra hæredes
l. 11. et 14. § ff. de oblig. et act. l. 132. § 3. et l. 154. ff. de R. J. dantur, sunt actiones ex contractibus, et quasi-contractibus
descendentes, si rei tantum persecutionem continent.

Condictio furtiva contra hæredes non datur,
l. 1. § princ. ff. de priv. delict. § 1. et l. 9. § 1. ff. de condict. furtiv. quæ licet ex delicto descendat, etiam si versus hæredes
competit; quia rei persecutoria est.

Titulus decimus-tertius
De exceptionibus

Exceptio est actionis exclusio.

De exceptionibus

Triplex est exceptionum divisio.

Prima fit in civiles; et pretorias.

Secunda in perpetuas, seu peremptorias; et in temporales seu dilatorias.

Tertia in eas quæ rei cohærent; et eas quæ personæ cohærent.

Civiles sunt, quæ ex aliquâ juris civilis spe descendunt.

Prætoriæ sunt quæ ex prætoris jurisdictione proficiscuntur.

Perpetuæ sunt quæ agentibus semper obstant, actoris quæ intentionem omninò perimunt.

De replicationibus

Temporales sunt quæ ad tempus tantùm obstant, actoris quæ intentionem duntaxat differunt.

Exceptiones rei cohærentes sunt, quæ non debitoribus tantùm, sed etiam eorum fidejussoribus, hæredibus que prosunt.

Exceptiones personæ cohærentes sunt, quæ solis debitoribus prosunt, non autem eorum fidejussoribus.

Titulus decimus-Quartus.

De Replicationibus

Replicatio est exceptionis exclusio; seu allegatio ab actore, adversùs rei exceptionem opposita. in pr. h. t.

De interdictis.

Titulus decimus-quintus

De interdictis

interdicta sunt decreta quibus prætor inter duos de possessione, vel quasi-possessione contendentes, penès quem remanere debeat res litigiosa possessio decernit.

interdicta dicuntur, quasi inter duos, cum §. 1. h. t. interim dicta.

Quando rei controversa possessio est incerta, hæc, jure civili, proprietatis quæstionem semper defert; præcedere, possessorium etenim et petitorium non sunt cumulanda.

De possessione prius decernendum;

De interdictis.

Primò, ut constare possit quis sit actor, quisve reus, porrò rei partes possessor sustinet.

Secundò, ut si in probatione actor deficiat, penès possessorem res litigiosa remaneat.

Sententia est decretum a judice rité interpositum, actoris, vel rei condemnationem vel absolutionem certam continens.

Vide de Lusseux ad tit. x v. ubi de interdictis.

Titulus decimus-sextus

De Rixâ temerè Litigantium

Temerè litigantes sunt, qui negotii facessendi

potiùs animo, quàm juris sui fiduciâ freti litigant.

§. 1. 2. 3. Pœna pecuniaria varia fuit; sed hodie litigator improbus damnum, et litis impensas adversario prestare cogitur.

Tertiâ denique temere litigantium pœna est, infamia, quâ notantur condemnati actione furti, bonorum raptorum, injuriarum, et de dolo.

Titulus decimus-septimus
De officio judicis

Judex est vir bonus, juris que peritus, qui dirimendis privatorum controversiis datur.

Officium judicis est potestas, quâ in diri-

mendis privatorum litibus, jussâ legum utitur præcepta.

Judex in primis observare debet, ut secundùm leges, mores, et constitutiones judicet; legem enim est minister, non arbiter.

Igitur sententia contrà leges, mores, aut populum constitutiones lata, ipso jure nulla est, ita ut opus non sit appellatione.

Sententia verò contrà litigantium jus lata, ipso jure valet, adeo ut ad eam rescindendam opus sit appellationis remedio; vide definitionem sententiæ ad titulum X. V. de interdictis, pag. 311.

Est appellatio ab inferiore judice, ad superiorem

facta provocatio, ratione gravaminis illati, vel inferiori

gradatim et ad judicem proximè superiorem

interponenda est. appellatio, ne inferiorem judicem abeat

in contemptum auctoritas, et ut sua cuique jurisdictio

servetur.

Meminisse quoque debet judex in omnibus

potiùs æquitatis, quam stricti juris rationem esse habendam.

L. 6. §. 1. ff. de offic. pret. In quæstione facti judex in judicando sequi jubetur

rerum probatarum fidem, hoc est, secundum allegata et

probata judicare debet.

vide Instit. Justin. Illustr. quæst. capit. 2. cap. 11. Obs. cap. 19. unde plerique existimant, judicem in quæstione facti liberè judicare secundùm allegata et probata, non vero

secundùm privatam scientiam, ne judex sit aut testis.

Titulus decimus-octavus
De Publicis judiciis

Publica judicia sunt ea quæ publicam vin- L. 1. ff. de jurisd. jud. et. pri. delim.
dictam continent, et a quolibet e populo exerceri potest.

Publica judicia per accusationem et inscriptionem instituuntur.

accusatio est crimînis apud competentem

magistratum, vindictæ publicæ causâ, rite facta relatio.

Competens enim magistratus dicitur, ad-

quem criminum cognitio pertinet, et cujus jurisdictioni reus

subjectus est.

De Publicis judiciis

l. 3. in fine ff. de accusat.

Inscriptio est actus quo professetur accusator in accusationis libello, se alium publici criminis reum facere, seque ad tabellas poenam adstringit, nisi crimen probaverit.

§. 2. h. t.

Publicorum judiciorum quædam capitalia sunt, quædam non capitalia.

§. 2. h. t.

Capitalia sunt, quæ civium romanorum numero caput eximunt, vel morte naturali, nempe ultimo supplicio.

§. 2. h. t.

Vel morte civili, nempe servitute, deportatione, condemnatione ad metallum.

§. 2. h. t. l. 2. ff. eod.

Non capitalia sunt, quæ pecuniariam tantum

De crimine læsæ majestatis

poenam cum infamia irrogans: vel quæ corporali quidem coercitione, v. g. relegatione, vel fustigatione puniuntur.

l. 28. §. 1. ff. de poen.

Publica judicia hæc sunt: læsa majestas, adulterium, stuprum, homicidium, veneficium, parricidium, falsum, vis publica, vis privata, raptus, peculatus, plagium, ambitus, crimen repetundarum, annonæ et residui.

De crimine læsæ Majestatis

Hoc crimen olim adversus populum romanum, vel ejus securitatem; hodie adversus summum principem imperii quæ statum, proprie committitur; improprie vero adversus principis legatos, consiliarios, cum hi pars corporis

§. publica eadem.

sint ipsius principis.

Tales, vel petit blasphemi, et sacrilegi, capitalem
exc. 49 milit. gener. Ch. alii L. c. de rel. D. pœnam, hæretici exilio puniuntur, quoniam graviùs est divinam, quam humanam, offendere majestatem. jure canonico excommunicantur.

De adulterio

adulterium est alieni tori, cum matrimonii violatio; quæ committitur non tam effectu, quam ipsâ cupiditate etiam non consummato matrimonio, in sponsam L. 30. ff. ad L. I. L. 13. §. 5. ff. ad exhib. alienam non admittens; quia non violatur thorus, nisi expressus.

Nov. 117. c. 10. 2. est Imp. **Hujus** criminis pœnam præcepit imperator mulieri

verò verberibus cæsas in monasterium detrudi, & interim nisi pro zelotia vitæ, innocentiæ asseritur, servatâ libertate existentibus proprietate, para phernalia bona in suo salva manent.

accusatio hujus criminis permissum erat, 1. c. de adult. 1° marito, et olim agi potest, vel Ch. necessarium super eodem gladio, objectum velerum, quem difficillimum est tempore; 2° patri: vel avo quem est jure potris.

De stupro

Stuprum est illegitimus coitus, cum virgine, vel vidua, honesta existente, commissus. qui a legibus vindicatur, in honestioribus publicatione dimidiæ partis

honorum; in villioribus coercitione corporis et relegatione.

C. l. de Jud. Jure canonico corruptor; quam corruptus, dnere, aut ei dotem, qua alii nubat, prestare compellitur.

De homicidio

l. 1 vers. ff. ad leg. Corn. de sic. l. 3 ab fin. ff. de pœn. Homicidium est violenta vitæ hominis ademptio. hominem intellige, cujuscumque ætatis, sexus, conditionis. nam et qui infantem interemit, aut fœtum jam animatum abegit, homicidii reus est.

De veneficio

l. l. l. et l. 4. l. 7. ad l. fr. de malef. et math. Ille qui veneno aliquem occidit, atque homicidii reus erit, gravius que punitur, cum plus sit, veneno hominem extinguere, quam gladio occidere: tantò enim

sunt graviora scelera, quanto difficilius caveri possunt. quâ ratione, quisquis venenum dat, scelerosa et læsa, etiam si non recepit.

Qui incantationibus, vel arte magicâ, in eam causam utitur, ultimo supplicio punitur. sic etiam, qui de salute principis, mathematicos, aruices, vaticinatores consulit, cum eo, qui responderit, capite plectitur.

De Parricidio

Parricidium est asperrimum crimen, quod committitur ab eo qui parentis, vel filii, aut omnium affinitatis ejus, quæ nuncupatione parentum continetur, fata præparaverit. dictum quasi patricidium, quod

De crimine falsi.

crimen lex pompeia de parricidiis persequitur.

In eos quidem, qui parentes vel fratres occiderint, more majorum institutā fuit, haec poena, ut parricida neque gladio, neque ignibus, neque illi alii solemni poenae subjiciatur, sed virgis sanguineis caesus, insuatur pulleo, sive corio bovino, cum cane, gallo gallinaceo, vipera, et simiā, in vicinum mare projiciatur, ut omnium elementorum usu vivere incipiat, qui vita datori vitam eripuerit, et vel hiemis asperitate, vel mortuo loco, auferatur.

De crimine falsi.

Falsum est actus dolosus, animo eorum

s. ibm lex.

De vi Publicâ et Privatâ

pendā veritatis ad decipiendum alterum adhibitus, quinque modis committitur; cuncta sunt nempè verba, scripta, rebus facto.

Poena falsi in liberos hominis est deportatio, in servos ultimum remedium.

De falsâ monetâ

Tenetur hoc crimine, qui adulterinam cudit monetam, vel minuit, vel tingit: poena, ex constitutione constantini flammarum exustionibus manet patur.

De vi publicâ et Privata

Vis publica est ea quae contra jus et fas personae

l. 1. ff. de vi priv.

publicæ inferebatur.

Privata verò, quæ a privatis hominibus fit, quid quid omnino per vim fit, aut in vis publica, aut in privata crimen incidat.

l. 1 ff. de R. v.

Pœna vis publicæ, olim erat aquæ et ignis interdictio.

§. item l. julia l. 1. ad ult. ff. eod.

Pœna vis privatæ, est publicatio tertiæ partis bonorum cum infamiâ.

authen. bona c. de bonis proscrip.

De Raptu virginum

Raptus committitur, cum virgo, vidua, aut sanctimonialis, imparis, et per vim, abducitur, ut corrupta, aut corrupta uxoris loco habeat. quod non solum ad bonum

§. sin autem in f.

injuriam, sed etiam ipsius omnipotentis dei irreverentiam committitur, maxime cum virginitas, vel castitas corrupta restitui non possit.

In raptorem, in complices, et adjutores animadversio est capitis, cui gladio; sive volentibus, sive nolentibus fœminis, hoc facinus fuerit perpetratum, vel attentatum, ut omnis peccandi occasio, atrocitate pœnæ capitalis adimatur.

l. unq. c. de rapt. virg.

De crimine Peculatus

Peculatus est furtum pecuniæ, aut rei sacræ: quamquam rei sacræ furtum proprie sacrilegium dicatur.

l. 1. ff. ad l.

Pœna olim erat quadrupli; sicut est furti, cui deinde successit deportationis pœna.

d. l. 1. et l. 2. c. eod.

De crimine sacrilegii.

De crimine Sacrilegii

Sacrilegi igne, aut gladio, aut ad bestias, ~

l. 4 §. 2. l. 5, 9. et 10. ff. ad l. jul. pecul. cujus. in per. f. h. ojudicis arbitrio damnantur; qui tamen et temporis et ætatis, ~

et sexûs rationem habere debet; si res sacras e locis profanis furatus, itaut manus aut plagii amputatione plectitur.

De Plagio

Plagium est liberi hominis, vel servi ~

§. 2. h. et inst. alieni supressio, dolo, malo facta; committitur plagium ~

fab. de plag. celando, permutando, vendendo, emendo et donando &c.

Pœna plagiarii olim pecuniaria erat, suam ~

l. 6. ob. v. cod. h. t. pœna metalli et exilii

De crimine repetundarum.

De crimine ambitûs

Hoc crimine tenetur is qui honores, officia que ~ §. 17. prater c. un. ff. ad l. jul. de ambitu publica, dolis, precibus, vel pretio, ambiunt et impetrant. ~

cui respondet in foro pontificio simonia.

Pœna est ex lege julia, non posse repetere ~ l. un. c. ad l. jul. de ambit. et h. l. c. th. eod. honores ad quinquennium cum propter rem publicam ~

decernitur. sed illa rarò obtinuit, in municipiis suis pœna ~

aureorum centum cum infamiâ.

De crimine Repetundarum

Hoc crimen est eorum, qui in officio publico text. h. intr. l. 1. ch. ff. ad l. jul. rep. constituti, pecunias, donum, aut munus aliquod, ut officium ~

suum impertiantur, vel contrà officium faciant, cupiunt.

De crimine fraudatæ annonæ.

Pœna est extraordinaria, nimirùm modo le- l. 2. §. fin. ff h. t.
vior, ut relegatio, vel ordinis amotio: modo gravior, ut
exilium sive deportatio, vel etiam ultimum supplicium: pro
modo scilicet et qualitate sceleris.

De crimine fraudatæ annonæ.

In hoc crimen incidunt illi, qui annonam fla- l. 1. et 2. ff ad l. jul. de annon.
gellant, vectant, aut faciunt, quo minùs abundans ejus
copia sit, vel us major caritas.

Pœna hujus judicii ex l. juliâ, quænam
fuerit, non satis constat: hodierno jure alia est pecuniaria
vigenti aureorum, alia relegatio, alia metalli, pro qualitate

De residuis

delicti et personarum conditione.

CSL est crimen stellionatus, id est, cujuscumque
iniquæ dissimulationis, et imposturæ, et turpitudinis
in fraudem alterius factæ.

De residuis

Crimen residuorum est pecuniæ publicæ, l. 2. et 4. ff. ad l. jul. pec. et de residuis
alicui ad usum publicum datæ et attributæ, retentæ,
sive in solidum, sive in parte; committitur igitur crimen
hoc, qui publicam pecuniam sibi ad usum aliquem
creditam non erogaverint, vel in alios usus consump-
serint.

Pœna eorum qui convicti sunt hujus D. l. 4.

De Resiouis

criminis, praeter infamiam, etiam in tertiam partem ~
amplius, quàm debent, male tentant: ut si retinuerint ducentos
aureos, praestent trecentos.

Finis institutionum
imperatoris
Justiniani.
ad Majorem dei gloriam
virginis que beatæ.

virg. Quod. ita in nostris libris.

Verùm haec olim tantum aliis inter caput ~
extulit urbes.

Quantùm lenta solent inter viburna cupressi,

Index titulorum.

Proœmium

Quid est jus romanum — — — — pag. — — — — 1.

Quot partibus constat — — — p. — — — — id.

Liber 1.us

Titulus 1.us

Quid est justitia — — — — — p. — — — — 2.

Quotuplex — — — — — p. — — — — id.

Quid distributiva est? — — — p. — — — id.

Quænam est commutativa? — — p. — — — id.

Quid est jurisprudentia? — — — p. — — — id.

Quid est jus — — — — — p. — — — 4.

Quot sunt juris præcepta — — — p. — — id.

Index Titulorum

Quotuplex jus est? — — — — p. — id.

Quid est publicum? — — — — p. — id.

Quid privatum? — — — — p. — id.

Quot modis dividitur privatum? — p. — 6.

Titulus 1us

De jure naturali, gentium et civili.

Quid est jus naturale? — — — p. — 7.

Quid est jus gentium? — — — p. — id.

Quotuplex est? — — — — p. — 8.

Quid est primarium? — — — p. — 9.

Quid secundarium? — — — p. — id.

Quid est jus civile — — — p — id.

Index Titulorum.

Quotuplex distinguitur? — — — p. — 6.

Quid est scriptum? — — — p. — id.

Quænam species retinentur — — p. — 9&10

Quænam est lex, plebiscitum, senatusconsultum — — — — p. — id.

Quænam sit ipsum placita? — — p. — 8.

Quænam sit constitutiones? — — p. — id.

Quænam sit generales et particulares? — p. — id.

Quotuplices sit generales? — — p. — id.

Quænam sit edicta, decreta et rescripta — p. — id. 9.

Quænam sit magistratuum edicta, responsa prudentum, et jus non scriptum; — p. — 9.

index titulorum.

Quænam est ea ejus juris scripti-
et ò scripti? — — — — — p. . . . 10.

Quænam sit juris objecta, — — — p. . . . 11.

Titulus 3.us

De primâ personarum divisione.

Quænam est prima personarum-
divisio et libertas? — — — — p. — — id.

Quid servitus, a quo jure accepit-
originem, et differentia horum? — p. . . . . 12.

Titulus 4.us

Quis ingenuus dicitur? — — p. . . . 13.

Titulus 5.us

index titulorum

Quis libertinus dicitur? — — — — p. . . 13.

Titulus 6.us

De iis, qui sit sui, vel alieni juris?

Quænam est ea divisio personarum? p. . . . 14.

Quinam sui, quinam alieni juris sit? p. . . . id.

Quotuplex est potestas, id. dominica — p. — — 15.

Titulus 7.us.

De patriâ potestate

Quænam est patria potestas? — p. . . 16.

Quibus modis acquiritur? — — p. . . . 18.

Titulus 8.us

De nuptiis

Quænam requirantur ut justæ sint? p. . . 19.

Quid est civitas, quid pubertas, quotuplex? p. . 20.

index Titulorum

Quid inchoata, id completa pubertas? p. 21.

Quid consensus contrahentium? p. id.

Quid parentum consensus? p. 22.

Quænam sit nuptiarum impedimenta? p. 23.

Quid est cognatio, quotuplex, id-
naalis, civilis et mixta? p. id.

Quænam considerānda in cognatione? p. 24

Quid linea, quotuplex, id recta, id collat.ª p. id.

Quid est gradus? p. id.

Quænam affinitas? p. 25.

Quænam sit comprivigni? p. 26.

§. unica.

De legitimatione

Quid est legitimatio, quomodo procedit? p. 27.

index Titulorum

Titulus 9.us

De adoptione.

Quid est adoptio, quotuplex, id specialis? p. 28 et 29.

Quid arrogatio? p. 29.

Titulus 10.us

Quibus e modis jus patriæ potestatis solvitur.

Quomodo solvitur, id emancipatio? p. 31.

Titulus 11.us

De Tutelis

Quid e tutela; quotuplex, id testamentaria? p. 32. et 33.

Titulus 12.us

Qui testamento tutores dari pnt.

Quæ tutores dare potest testamento? p. 36.

Mulieres ne pnt? p. 37.

Titulus 13.us

De Legitimâ agnatorum tutelâ.

index titulorum

Quid est tutela legitima, quotuplex? . . p. 37.

Qui sunt agnati, gentiles? — — — p. 39.

Titulus 14.us

De capitis diminutione

Quid est capitis diminutio, quotuplex? p. 39.

Titulus 15.us

De patronorum legitimâ tutelâ.

Quid est patronorum tutela? . . . . . p. 41.

Titulus 16.us

De legitimâ parentum tutelâ

Quid ē parentum tutelâ, id fiduciaria p. 42.

Titulus 18.us

De tutelâ dativâ.

Quid ē tutela dativa? — — — p. 43

Titulus 19.us

De tutorum authoritate

Quænam est tutorum authoritas? p. 44.

index titulorum

Titulus 19.us

Quibus modis tutela finitur?

Quomodo tutela finitur? — — p. 47.

Titulus 20.us

De curatoribus.

Quid est curator? — — — p. 49

in Quibus differunt a tutoribus? . . p. 50.

in Quibus conveniunt? — — p. 51.

Titulus 21.us

De satisdatione tutorum.

Quid est satisdatio tutorum — p. id.

Ees ne satisdatione tenentur tutores? p. 52.

Titulus 22.us

De excusatione tutorum

Quænam est excusatio? — — p. 53.

Quænam sit causæ excusationis? . p. ide

Titulus ultimus

Index Titulorum.

Quis suspectus dicitur? — p. 64.

Quis possit ne ab omnibus accusari? — p. id.

Liber 2us

Titulus 1us

De rerum divisione, et acquirendo earum dominio.

Quidnam sit prima rerum divisio — p. 65.

Quidnam sit res extra dominium nostrum — p. 65.

Quidnam sit res in patrimonio nostro? — p. 67.

Sectio 1a

Quid sit dominium — p. id.

Quidnam sit dominii divisio? — p. 67.

Quinam sint modi juris gentium introd.? p. 70.

Sectio 2a

Quid est occupatio? — p. id.

Quidnam sit species? — p. id.

Quid thesaurus? — p. 72.

Sectio 3a

Index Titulorum.

Quid est accessio? — p. 73.

Quotuplex? — p. id.

Sectio 4a

Quid est commixtio? — p. 75.

Quotuplex? — p. 76.

Sectio Quinta

Quid est fructuum perceptio? — p. 76.

Quinam fructus? — p. id.

Quot sint? — p. 77

Sectio 6a

Quid est traditio? Quotuplex? — p. 78.

Titulus 2us

De rebus corporalibus et incorporal.

Quidnam sit res corporales, quot sunt? p. 80.

Quidnam incorporales? — p. 81.

Titulus 3us

De servitutibus

Quid est servitus, Quotuplex? — p. 81. 82.

Quid est prædium, Quotuplex? — p. 83.

index titulorum

Quot modis constituuntur servit? ... p. 84.
Quomodo amittuntur? ... p. 86.
Quibus modis? ... p. id.
Quid est servitus personalis? ... p. 87
Quotuplex est? ... p. id.

Titulus 4.us
De usufructu.

Quid est usufructus? ... p. id.
Quotuplex est? ... p. 89.
Quomodo constituitur, et finitur? ... p. 90.

Titulus 5.us
De usu et habitatione.

Quid est usus? ... p. 91.
in quo differt ab usufructu, et convenit? p. 92.

Sectio 1.a

Quinam est habitatio, quomodo
differt ab usu? ... p. 93.

Sectio 2.a

index titulorum.

Quot modi rerum dominii, jure civili introducti? ... p. 94.

Titulus 6.us
De usucapionibus et longi temporis praescriptionibus.

Quid est usucapio? ... p. 94.
Quare fuit introducta? ... p. 96.
Quinam requiruntur ad justa id usucap.? p. 97.
Quid e titulus, quotuplex? ... p. 97.
Quid est bona fides, quandonam requiritur. p. 98.
Quid est possessio, quotuplex? ... p. 100.
Quomodo interrumpitur? ... p. 101.
Quid res usucapi pnt? ... p. 102
Quid est longi temporis praescriptio? ... p. 103.

Titulus 7.us
De donationibus.

Quid e donatio? ... p. 104.
Quotuplex? Quid donatio causa mortis? ... p. 104.

index titulorum

Quid est donatio inter vivos? — p. 104.
a quis differt donatione mort. caus.? — p. 104.
Donatio inter vivos pt ne revocari? p. 105.
Quid e insinuatio? — p. 110.

Titulus 8.us

Quibus alienare licet vel non.

Quid est alienatio, quis pt alienare vel non? — p. 111.

Titulus 9.us

Per quas personas cuique acquiritur.

Quid est dominium, quomodo nobis acquiritur? — p. 113.
Quid e peculium, quotuplex est; quomodo subdividitur? p. 114.
Quotuplex est. act. praepositum? — p. 116.
ad quem pertinet peculia? — p. 117.

Sectio unica

Quemam pt modi acquirendi dominium —

index titulorum

per universitatem, id e hereditas? — p. 119.
Quomodo deferatur? — p. id.

Titulus 10.us

De testamentis

Quid e testamentum, id requiritur ut secundum legem sit? — p. 120.
Quotuplex est? — p. 122.
Quid est scriptum et quaenam solemnitates requiruntur? — p. id.
ex cives pnt ne esse testes? — p. 124.
Quid est testamentum nuncupativum? — p. 126.

Titulus 11.us

De testamento militari.

Quid est testamentum militare? — p. 126.
Quaenam solemnitates requiruntur? — p. 127.
Quando valet? — p. id.

Titulus 12.us

Quibus e permissum testamentum facere?

index titulorum

Qui testamenta fieri prohibentur? — p. 129
Quid est testamenti factio, quotuplex? — p. 130.

Titulus 13.us
De exheredatione liberorum

Quid est exheredatio? — p. 133.
Quomodo fieri debet? — p. 134.
Quid est praeteritio? — p. 134.
Quid de exheredatione liberorum statutum est? — p. 135.

Titulus 14.us
et heredibus instituendis

Quid est heredis institutio? — p. 138
Quis heres esse potest? — p. 139.
Quomodo dividitur hereditas? — p. 139.
Quid est conditio, quotuplex? — p. 141.

Titulus 15.us
De vulgari substitutione

Quid est substitutio? id distinguendum est? p. 143.
Quid est casus? — p. id.

index titulorum

Quid est vulgaris? — p. 147.

Titulus sextus
De pupillari substitutione

Quid est pupillaris substitutio? — p. 149
In quibus differt a vulgari? — p. 150.

Sectio unica

Quid est substitutio quasi pupillaris? p. 152.
In quibus differt a pupillari? — p. 153

Titulus 17.us
Quibus modis testamenta infirmantur

Quot modis infirmantur? — p. 154.
Quomodo rumpuntur, fiunt irrita? — p. 154.

Titulus 18.us
De inofficioso testamento

Officio judicis quomodo infirmantur? p. 156.
Quid est inofficiosi testamenti querela? — p. 160.
Nocumam competit haec querela? — p. 163.
Quid est legitima? quomodo aestimatur? — p. 164.

index Titulorum.

Titulus 19.us
De hæredum qualitate et differentiâ.

Quid est hæres? — p. 159
quotuplex est genus? — p. 160.
Quænam sit modi acquirendi hæred.? p. 161.
Quomodo amittitur hæreditas? — p. 162
Quænam sunt beneficia hæreditatis — adeundæ causâ? — p. 163
Quid est inventarium, id requiritur — ut legitime confectum sit? — p. 164.

Titulus 20.us
De Legatis
Quid e legatum? et quâ actione petit? — potest? — p. 165
Sectio Prima
Quæres legari pnt? — p. id.
sectio 2da et 3tia
Res legata in genere comptens, per quem — quanam gerit? — p. 166

index Titulorum

Quando non cedit legatorum dies? — p. 167.
sectio 2da
Quibus legari pôtest? — p. 168.
Sectio 3tia
Quomodo legata relinqui pnt? — p. 169.

Titulus 21.us
De ademptione legatorum
Quomodo legata adimi pnt? — p. 170.

Titulus 22.us
De Lege Falcidiâ
Quo.
Quænam est lex Fal.? — p. 172.
Quænam ante deduci debent? — p. 173.
Quando non cessat falcidia? — p. 174.

Titulus 23.us
De fideicommissis
Quid est fideicommissum? — p. 176
Quotuplex est, id unitatis, id. singulare? — p. 178
Quænam sit effectus, et quot sit? — p. —

Titulus ultimus
De codicillis.

index titulorum

Iuniam ſc. edicti? — p. 180.
Iuncram ſolemnitas requiruntur? p. 181.
in quibus differunt a testamentis? p. id.
Quinam ad illos facere poſſ.? — p. 182.

Liber 3.us
De hereditatibus ab intestato

Titulus 1.us

Quid eſt hereditas ab intestato? p. 182
quot modis quis intestatus dicatur? p. id.
Quinam ſit hujus ordinis? — p. 184.

Titulus 2.us
De legitimâ agnatorum ſucceſſione

Quid eſt legitima agnatorum ſucceſſio? p. 184.

Titulus 3.us
De ſenatus-conſulto Tertulliano

Mater poterat ne jure liberis? p. 184.

Titulus 4.us
De ſenatus-conſulto orphitiano

index Titulorum

Quid eſt ſenatus conſultum orphitianum? p. 188.

Titulus 5.us
De ſucceſſione cognatorum.

Quando nam cognatio hereditas deferatur? p. 189.

Titulus 6.us

nihil — p. 190.

Titulus 7.us
De gradibus cognationis

Quid ſit gradus cognatio? p. 190.

Titulus 8.us
De Libertorum ſucceſſione

Quid eſt libertus? — p. id.

Titulus 9.us
De aſſignatione libertorum

Quid eſt aſſignatio libertorum? — p. 191.

Titulus 10.us
De bonorum poſſeſſionibus

Quid eſt bonorum poſſeſſio? — p. 192.
Quotuplex? — p. 193.

index Titulorum

Titulus 12.us

De acquisitione per adrogationem

Quid est acquisitio per adrogationem? p. . . 194.

Titulus 13.us

De ea cui libertati causa bona addicuntur.

Quid est addictio bonorum? — — p. . . 200

Titulus 14.us

De obligationibus

Quid est obligatio, quotuplex? — — p. . . 196.

Quid est obligatio naturalis? — p. . . 200

Quid obligatio naturalis, et civilis, et mista? . . . p. . . 196.

Quotuplex est obligatio? — — p. . . 197.

Quibus nam ex causis oriuntur obligationes? p. . . 200

Quid est contractus? — — — p. . . 198

Quid conventio, id est contractum dicis? p. . . 198

Quid est? Quid est? — — — — — p. . . 199.

Quibus modis contractus pereunt? p. . . 203.

Titulus 15.us

Quibus modis contrahitur obligatio? p. . . 200

index Titulorum.

Quotuplices sit — — — p. . . 203.

Quid est mutuum? — — — p. . . 204.

Quid est commodatum? — — — p. . . 206.

Quid est depositum? — — — p. . . 208.

Quid est pignus, quid actio ex eo nascitur? p. . . 210

Quid praestandum veniat in contractu? . . p. . . 211.

Quid dolus, quid culpa, quotuplex? — p. . . 202

Quid est casus fortuitus? — — — p. . . 212.

Titulus 16.us

De verborum obligatione

Quid est verborum obligatio? — — p. . . 214.

Quid est stypulatio? — — — p. . . 215.

Quas nam actio oritur? — — — p. . . 216.

Titulus 16.us

De duobus reis stypulandi et promittendi

Quinam sint rei? — — — p. . . 216.

Titulus 17.us

De servorum stypulatione

An servi quoque stypulare? — — p. . . 217.

Titulus 18.us

index titulorum.

Quotuplex generis th stypulationes? p. 217.

Titulus 19.us
De inutilibus stypulationibus

Quid est stypulatio inutilis? — — p. 218.

Titulus 20.us
De fidejussoribus

Quid est fidejussor? — — — p. 220.
si sint plures, quando obligantur? — p. 221.
an beneficia cedant huic illis? — p. 222.

Titulus 21.us
De litterarum obligationibus

Quid est obligatio litterarum? — p. 223.

Titulus 22.us
De obligationibus ex consensu.

Quænam th obligationes ex consensu? p. 224.
Quotuplices? — — — p. 224.

Titulus 23.us
De emptione-venditione

Quid est emptio-venditio? — — p. 225.
Quæ venire possunt consideranda? — — p. 226.

index titulorum

Quænam th substantiæ, quotuplices? — p. 226.
Quid est consensus, quæ res? — — p. 227.
Quid e pretium; Quænam th naturalia? p. 229.
Quid est evictio, Quænam th accidentia? p. 230.
Quænam th arrha? — — — p. 231.
Quæ th pacta? — — — p. id.
Quænam actio venit? — — — p. 232.

Titulus 23.us
De locatione-conductione

Quid est locatio-conductio? — — p. 233.
in quo differt ab emptione-venditione? p. 234.
in quo convenit? — — — p. 234.
Quænam actio venit, ab quotuplex? p. 235.
Quid locator, Quid conductor? — — p. 236.

Sectio unica

Quid est emphyteusis? — — p. 237.
Quæ actio nascitur? — — p. 238.

Titulus 24.us
De societate.

Quid est societas? — — p. 238.

index titulorum.

Quænam e denominæ societas? . . p. . 239.
Quotuplex est societas? — — p. . 240.
Quænam actio? — — p. . id.
Quibus modis solvitur? — — p. . . 241.

Titulus 25.us

De mandato.

Quid e mandatum? — — p. . . 242.
Quotuplex, quænam actio? — p. . . 243.
Quibus modis solvitur? — p. . . . id.

Titulus 26.us

De quasi contractibus

Quid e quasi-contractus? — p. . . 244.
Quot sit species quasi contractus? . p. . . 245.

Titulus 27.us

Per quas personas nobis acquiritur.

Quomodo acquiritur nobis dominium? p. . 250.

Titulus 28.us

Quibus modis tollitur obligatio.

Quid e solutio, quid acceptilatio? p. . . 252
Quid est novatio? — — p — 253.
Quomodo contrarius consensus? — p. . 253.

index. titulorum.

Liber 2.us

Titulus 1.us

De obligationibus quæ ex delicto nascuntur.

Quid est delictum? — — — p. . . 256.
Quotuplex est? — — p. . . id.
privati delicti quot species? — p. . 257.
Quid est furtum? — — p. . 259.
Quotuplex est? — p. . . id.
Quænam e pœna? — — p. . . id.
Quænam e actio? — — p. . . id.
Daturne depositario, commodatario-
sarcinatori, tutori? — p. . . 261.
Quænam e condictio furtiva, et cui data? p. . 262.
in quo differt ab actione furti? — p. . id.

Titulus 2.us

De vi bonorum raptorum

Quid est rapina? — — p. . . 264.
Quid actio datur? — — p. . id.
Quid constitutum ad coercendos raptores? p. . 266.

Titulus 3.us

index titulorum

De lege aquilia.

Quid e lex aquilia? — — — p. . . 264.
Quod tres hujus legis capita? — p. . . id.
Quid 1o capite caveter? — — p. . . id.
Quid 2o, Quid 3o. caveter? — . . p. . . 268
Quid nam oritur actio? — — p. . . 269

Titulus 4.us

De injuriis.

Quidnam e injuria, Quot modis
fieri ph? — — — — p. . . 271.
Quotuplex est? — — — — p. . . 272.
Quotuplex est atrox — — — p. . . id.
Per quas personas patimur injuriam? p. . . 273.
Quidnam poena constituta est? — p. . . 274.
Quomodo extinguitur? — . . . . p. . . 275.

Titulus 5.us

De obligationibus quæ ex quasi-delicto
nascuntur.

Quid est quasi-delictum, Quotuplex? p. . . 278.
e Male per imperitiam judicatum id est? p. . . id.
Quæ actio oritur? — — — p. . . id.
id. dejectum, id. positum? — — p. . . 277.

index Titulorum

Quæ actio venit — — — — p. . . 278.
id damnum in corpore d.? — — p. . . 278.
Quæ actio oritur? — — — p. . . id.

Titulus 6.us

De actionibus.

Quid e actio, Quidnam e id divisio? . . p. . . 279.

sectio 1a

Quid est actio in rem? — — — p. . . . 280.
Quid est possessor? — — — p. . . . id.
Quotuplex est actio? — — — p. . . . 281.

Sectio 2a

Quid est actio in personam? — — p. . . . 283.
cur vocatur in personam? — — p. . . . 283.

Sectio 3a

Quidnam sit actiones mistæ, Quot sit? — p. . . . id.
Quæ sit prestationes personales? — — p. — 284
Quid est actio familiæ erciscundæ? . . p. — id.
communi dividundo, et finium regund.? p. . . 284.
Quidnam e secunda divisio? — — p. . . 286.
Quidnam civiles, Quidnam prætoriæ sint? p. . . id.

Sectio 4a

Quidnam sit actiones prætoriæ, Quot sunt? p. . . 287.

index titulorum

Quænam actio publiciana? . . . p. . . 288.
Quænam actio quasi-publiciana? p. . . 289.
Quænam actio pauliana? — — p. . . 290.
Quænam actio serviana? — — p. . . 292.
Quænam actio quasi-serviana? . . . p. . . . 293.
Quid est hypothecarius creditor? p. . . . 294.
Quid chyrographarium sit? — — p. . . . id.
in quibus differunt hypotheca-
et pignus? — — — p. . . 295.

Sectio 5a

Quænam sint actiones prætoriæ in personam
rei perseutoriæ et quot sint? — p. . . . id.

Sectio 6a

Quot sint actiones in personam prætoriæ pœnales? — — p. . . 297.

Sectio 7a

Quænam sint actiones præjudiciales? p. . . 299.
Quænam sint præjudicia et quot sint? p. . . id.

Sectio 8a

Quænam sint 3a actionum divisio? p. — 300.
Quænam sint actiones rei persecut.? p. . . . 301.
Quænam sint actiones mere pœnales? p. . . id.

index titulorum

Sectio 9a

Quænam sint actiones in simplum, duplum,
triplum et quadruplum? . . . p. . . . 302.

Sectio 10a

Quænam sint 4a actionum divisio? . . . p. . . . 303.
Quænam sint actiones bonæ fidei,
stricti juris, et arbitrariæ? — — p. . . . 304.

Sectio 11a

Quænam sint 6a actionum divisio? . . . p. . . . 305.
Quænam solidi, quænam non solidi
perseutoriæ sint? — — — p. . . . id.

Sectio 12a

Quænam sint 4a divisio, quænam actiones
directæ et contrariæ? — — — p. . . . 306.

Sectio 13a

Quænam sint 8a divisio, quænam actiones
civiles, utiles et in factum? — — p. . . . 307.

Titulus 4.

Quænam sint 9a actionum divisio? . . . p. . . . 308.
Quænam sint directæ et indirectæ? . . . p. . . . id.
Quot enumerantur quænam actio in-
justi, ædilitia &c. sit? . . . . . p. . . . 309.

index Titulorum

Titulus 8.us

De noxalibus actionibus

Quid est actio noxalis, id. noxia? p. . . 313.

Quid noxia? — — — — — p. . . id.

Titulus 9.us

Quid est actio de pauperie? . . . p. . . 314.

Titulus 10.us

De iis per quos agere possumus.

Quandonam per procuratorem agere olim licebat? — — — — p. . . 315.

Titulus 11.us

De satisdationibus.

Quid est satisdatio, quotuplex est? p. . . 316.

Quid satisdatio judicio sisti, de rato &? p. . . 317.

Titulus 12.us

De Perpetuis & actionibus

Quaenam sit actiones perpetuae? p. . . 318.

Quaenam temporales? — — — p. . . 319.

Titulus 13.us

De exceptionibus

Quaenam est exceptio, quotuplex est? p. . . id.

index Titulorum

Quaenam sit civiles, praetoriae? . . . p. . . 320.

Quaenam perpetuae, temporales? . . . p. . . 321.

Quaenam rei, quaenam personae cohaerentes? p. . . . id.

Titulus 14.us

De replicationibus.

Quid est replicatio? — — — — p. . . id.

Titulus 15.us

De interdictis.

Quaenam sit interdicta? — — — p. . . 322.

Quae dicuntur interdicta? — — p. . . id.

Titulus 16.us

De poena temere litigantium

Quinam sit temere litigantes? — p. . . 323.

Quae poena incurrunt? — — — p. . . 324.

Titulus 17.us

De officiis judicis.

Quid est judex? — — — p. . . id.

Quid est officium, quid sententia? — p. . . 324.

Quid est appellatio? — — — p. . . id.

Titulus 18.us

De publicis judiciis.

index Titulorum

Quænam sit publica judicia? p. 324.
Quomodo instituuntur? p. id.
Quid est accusatio, quid competens magistratus? p. id.
Quid est inscriptio? p. 328.
Quid est crimen lasæ majest.? p. 329.
Quæ pœna? p. id.
Quid est adulterium? p. 330.
Quæ pœna? p. id.
Quid est stuprum? p. 331.
Quæ pœna? p. 332.
Quid est homicidium? p. id.
Quæ pœna? p. id.
Quid est veneficium? p. id.
Quæ pœna? p. 333.
Quid est parricidium? p. id.
Quæ pœna? p. 334.
Quid est crimen falsi p. id.
Quæ pœna? p. 335.
Quid est crimen falsæ monetæ? p. id.
Quæ pœna? p. id.

index Titulorum

Quid est vis publica et privata? p. 335.
Quæ pœna? p. 336.
Quæ est raptus virginum? p. id.
Quæ pœna? p. 337.
Quid est crimen peculatus? p. id.
Quæ pœna? p. id.
Quid est crimen sacrilegii? p. 338.
Quæ pœna? p. id.
Quid est plagium? p. id.
Quæ pœna? p. id.
Quid est ambitus? p. 339.
Quæ pœna? p. id.
Quid est crimen repetundarum? p. 339.
Quæ pœna? p. 340.
Quid est crimen fraudatæ annonæ? p. id.
Quæ pœna? p. id.
Quid est residuus? p. 341.
Quæ pœna? p. 341.

Finis indicis.

errata

pag. 27. Lin. 21. Retatus 19, lege Titulus 20. et legunt

page 103. lin. 9. postb primo quia; leg. primò quod.

page 187. lin 8. rerum justinianearum; leg. ex constitutione justinianea.

page 210 lin. 12 data pro, leg. data periit.

page. 219. lin alt., lege quia ex alterius contractu obligari nemo pt.

alia si forte mendam inspiciendo meus ab ipso lectore facile poterunt emendari.

— — — pictoribus ab poetis

Quid libet audendi semper fuit

Aequa potestas.

Hor. de arte poetica.

Traitté
De
Droit François
pour le duché de bourgogne
Par Mr.
Durusseau Professeur
en l'université de dijon.

appartenant à Lemulier du Rameau
bachelier demeurant à dijon.

examiné le 15 juillet 1755.

Oranti, Laisande, tibi burgondia placuit, advocat general.

scribenti placuerit gallia tota tibi.

Suitte des institutz coutumiers

Titre dix-neuf

Des donations

Nous distinguons en france, comme dans le droit romain, deux sortes de donations, l'une entre vifz, et l'autre a cause de mort.

Le caractere propre de la donation entre vif est le depouillement actuel du droit qu'avoit le donateur, sur la chose donnée.

Dans les donations a cause de mort le donateur ne se depouille pas de son vivant, et son

Titre dix-neuf

droit n'est transferé au donataire qu'après la mort du donateur.

Les donations entre vif sont irrevocables, au lieu que les donations a cause de mort peuvent etre revoquées suivant la volonté du donateur.

Nous examinerons donc sur ce titre: 1° Quels biens peuvent etre donnez? 2° qui sont ceux qui peuvent donner? 3° a quels personnes il est defendu de donner? 4° Dans quels cas les donations sont revoquées suivant l'edit des secondes noces? 5° enfin de quelle maniere elles peuvent Quels sont les formalitez requises pour la validité

Des donations

des donations, soit entre vif, soit a cause de mort, et enfin de quelle maniere elles peuvent etre revoquées, et quel est l'effect de cette revocation.

Quels biens peuvent etre donnez?

Les coutumes contiennent des dispositions differentes sur la quotité des biens qui peuvent etre donnez; les unes laissent une liberté entiere aux donateurs, d'autres la restraignent a de certaines especes de biens; d'autres distinguent le cas ou les donateurs ont des enfants, de celuy ou ils n'en ont pas. D'autres enfin les confondent.

Titre dix neuf.

La coutume de paris permet les donations entre vif de toutes sortes de biens; c'est a l'article 272 qui est conçû en ces termes: il est loisible a toutes sortes de personnes agées de 25 ans accomplis et saines d'entendement, de donner et disposer par donations et dispositions entre vif de tous ses meubles et heritages, comme acquets, ou conquets, a personnes capables, et neanmoins celuy qui se marie, ne qui a obtenu benefice d'age, peut, n'ayant l'age de 20 ans accomplis, disposer de ses biens.

Suivant la disposition de cet article, un majeur peut donner indistinctement tous ses biens

Des Donations

et lorsque le donateur n'a que 20 ans accomplis, il ne peut disposer que de ses meubles, encore faut-il, ou qu'il soit marié, ce qui fait une emancipation legale, ou que la donation soit faitte par le mineur en se mariant. Voyez les commentateurs de la coutume de paris sur cet article, et entre autres Duplessis, t. 1er des Donations entre vif.

Cet auteur pretend qu'il y a erreur dans la coutume de paris, en ce qu'il est permis aux mineurs de disposer de la generalité de tous leurs meubles, disant qu'il n'en doit pas etre de même que dans les donations des majeurs, qui ne doivent point avoir

Titre dix-neuf

d'autres principes que la volonté du donateur, autrement que dans celles des mineurs, il faut observer le privilege de minorité, et en consequence qu'elles doivent avoir une cause legitime pour etre valables, et que sans cela elles pourroient etre facilement passées.

argou dans son institution au droit françois liv. 2.nd ch. 2.nd en parlant de cet art. de la coutume de paris, observe qu'il doit etre restraint aux meubles ordinaires qui ne sont que la moindre partie des biens du mineur; car, ajoute-t-il, si c'est un mal d'avoir laissé tout son

Des Donations

bien en effets mobiliers, on ne doit pas reserver son fils, quoyqu'emancipé, et agé de vingt ans, a donner tout son bien par donation entre vifs.

Les coutumes de clermont art. 122; de chalon, art. 62; de nevers chap 22. art. 4; d'auxerre, art. 109; d'orleans art. 127. de troye art 138, et plusieurs autres coutumes contiennent des dispositions semblables a celle de paris; voyez l'alliance des coutumes, pag. 162.

D'autres coutumes veulent que dans le cas même ou le donateur n'a point d'enfants, il ne puisse donner ces biens propres ou anciens

qua ses parents, et ne laissent la faculté de donner aux etrangers que les meubles, Voyez l'art. 319 de la coutume de la marche, et l'art. 1er du chap. 23 de celle de laudun.

D'autres ne permettent de donner que moitié des meubles, et l'usufruit de la moitié des acquets lorsque le donateur a des enfants; Voyez l'art 233 de la coutume de bretagne; l'art 220 de la coutume de bretagne permet de donner le tiers des biens propres, pourvu que ce ne soit en fraude des enfants; l'art. 164 de la coutume de blois permet de donner moitié de son bien soit aux enfants, soit

aux etrangers, Voyez encore l'art. 232 de celle de rheims.

D'autres coutumes enfin n'autherisent la donation que du consentement des heritiers du donateur; voyez l'alliance des coutumes pag. 166.

Duplessy dans l'endroit citté, observe que quand il est permis par l'art. 272 de la coutume de paris de donner tout son bien entre vifs, cela ne doit etre entendu que dans le cas, ou le donateur n'a point d'enfants; que s'il en a, la legitime leur doit etre reservée, de façon que tout homme qui a des enfants, ne scauroit donner que la moitié de ses biens aux etrangers.

En bourgogne nous ne faisons pas de

Titre dix-neuf

En bourgogne nous ne faisons pas de distinction de la majorité coutumiere, avec la majorité ordinaire; ny des meubles et des acquets avec les anciens et propres; et qui n'a pas la capacité pour disposer des uns, ne peut disposer des autres.

Pour pouvoir donner entre vif ses biens, il faut etre majeur de 25 ans; et pour les donations a cause de mort, le même age que pour tester; cet age en bourgogne est celuy de douze ans pour les filles et 14 ans pour les garçons; c'est a dire l'age de la puberté.

Des donations

Duplessy examine encore, si un mineur peut faire une donation pour recompense de service, et il dit que ces sortes de donations doivent etre executées, jusqu'a concurrence des services rendus, parcequ'en ce cas c'est plustost une dette qu'une liberalité, mais que les services doivent etre constants, que sans cela elle seroit sujette a etre revoquée.

En bourgogne lorsque le donateur n'a point d'enfants, il a une liberté indefinie de donner aux etrangers, surtout depuis la reformation de notre coutume, suivant laquelle

les collateraux ne sont point heritiers necessaires
et peuvent etre privez, même par disposition de
derniere volonté de la totalité des biens des parents,
mais si le donateur avoit des enfants, il faudroit,
comme le dit Dupleisy, qu'il leurs reservat une
partie de ses biens pour la legitime, ou en tout
cas, cette legitime se prendra sur les biens qui
auroient été donnez.

L'article 54 de l'Ord. du mois de fevrier
1731. concernant les donations, la decidé de la
sorte: cet article porte; si les biens que le donateur
aura laissez en mourant, sans en avoir

disposé, ne suffisent pas pour fournir la legitime
des enfants, eu egard la totalité des biens compris
dans les donations entre vifs en bourgogne, et
de ceux qui n'y sont pas renfermez, la legitime
sera prise premierement sur la derniere donation,
et subsidiairement sur les autres en remontant
des dernieres aux premieres; et en cas qu'un
ou plusieurs des donataires soient du nombre des
enfants du donateur, qui auroient eu le droit
de demander leurs legitimes sans la donation
qui leurs a été faitte, ils retiendroient les
biens a eux donnez, jusqu'à concurrence de la

valeur de leurs legitimes, et ils ne seront tenus de la legitime des autres que pour l'excedant.

Cet article decide, comme la observé surgot, que les legitimes des enfants doivent etre prises sur les choses comprises dans les donations, lorsque le donateur, ou a epuisé ses biens par des donations, ou n'en a pas laissez assez pour la legitime des enfants, et indique l'ordre qui doit etre observé pour la composition de ses legitimes.

Premierement, elles doivent etre prises sur les biens que le donateur aura a sa mort.

Secondement, sur ceux dont il aurois disposé par acte de derniere volonté.

Troisiemement, en cas de defaut ou d'insuffisance de ses biens, sur ceux donnez par acte entre vifs.

Quatriemement, que pour composer la quotité des legitimes, il faut composer la massse de la succession, et y faire entrer non seulement les biens laissez par le donateur, sans en avoir testez, et ceux dont il auroit disposez par acte de derniere volunté; mais encore ceux compris dans les donations ~~soit~~

Titre dix-neuf

entre vifs par eux faittes.

Cinquiemement que quand la legitime doit etre prise sur des donations entre vifs, toutes celles qui ont eté faittes en differens tems, ne doivent pas y contribuer par proportion; mais qu'il faut epuiser les dernieres, avant que de recourir aux anterieures.

Enfin qu'il faut distinguer entre les donations faittes en faveur d'un ou de plusieurs enfants du donateur et qui ont droit de prendre leurs legitimes, et celles qui sont faittes a des personnes qui n'ont pas droit de legitimes.

Des donations.

Par rapport a celle cy, il faut epuiser les donations posterieures, avant que de toucher aux anterieures; au lieu que lorsque les donations sont faittes a des enfants, ils doivent d'abord retenir les choses a eux données, jusqu'à concurrence de leurs legitimes, et celle des autres enfants ne doivent etre prise que sur l'excedent.

On demende a cet egard lors ce que dans un même acte le donateur a fait des donations a plusieurs personnes conjointement, ou par des clauses separées, quel ordre on doit suivre pour la composition des legitimes? il est certain qu'en

ce cas elles doivent y contribuer a proportion, pro modo emolumenti; parceque toutes ces donations etants de même datte, et procedant d'un mesme contract, ne sont pas plus privilegiées les unes que les autres, Voyez surgot sur le mesme article 34.

Mais les donations remuneratoires sont-elles sujettes a ce retranchement?

L'article que nous examinons, n'ayant fait aucunes distinction, et ayant decidé que toutes les donations y servient sujettes, il semble qu'elles y soient necessairement comprises.

Cependant il faut faire une distinction a cet egard.

Si les services etoient constants et prouvez, la donation qui seroit faitte, ne deveroit pas etre comprise pour composer la legitime; parceque se seroit moins une liberalitez que le payement d'une dette legitime; mais si les services n'etoient pas prouvez, et que le donataire n'eut point d'action pour en exiger le payement, ce seroit en ce cas une veritable donation, et consequemment comprise dans la disposition de cette ord. Voyez la loy 24 de donationum rationibus.

Titre dix-neuf

La jurisprudence n'etoit pas uniforme dans les parlements sur la question de sçavoir, si les dottes constituées aux filles devoient etre sujettes au retranchement des legitimes pendant la vie des marys; ce qui formoit le doute, etoit qu'on ne pouvoit priver d'une le mary d'une chose sur laquelle il avoit droit pendant que le mariage subsistoit, et l'on sçait qu'au parlement de toulouse, on decidoit par une nouvelle jurisprudence que les dottes etoient sujettes au retranchement pour les legitimes, mais on en suspendoit l'effet jusqu'après la mort du mary; Voyez mr. d'olive du mesnil liv. 3. ch. 21. qui observe mr de la roche-

Des donations

latin liv. 6, tit. 63, art. 14 et mr. de catellan liv. 4. ch. 65; mais l'art. 25 de la mesme ordonnance a fixé la jurisprudence sur cette question, en decidant que la dotte seroit retranchée pour les legitimes, ce qui aura lieu, dit cet article, soit que la legitime soit demandée pendant la vie du mary, ou qu'elle ne le soit qu'après sa mort, et quand mesme il en auroit joui pendant plus de trente ans; cet art. leve encore un doute qui pourroit naitre dans le cas, ou la dotte auroit eté fournie en argent comptant, parceque l'argent etant reputé meuble et n'ayant par consequent point de suitte par hypoteque, on auroit pu opposer que

les legitimes ne pourroient avoir d'action sur la dotte, mais il ne peut pas y avoir d'equivoque a cet egard, l'art. que nous examinons, ayant declaré expressément que la dotte fournie en denier, seroit sujette au retranchement pour la legitime, c'etoit deja l'avis de Ferriere sur la coutume de paris, art. 243. glose 2. nomb. 24, et de le brun, traitté des successions, liv. 2. chap. 3. sect. 3. nomb. 20.

Ces termes, quand mesme le mary auroit joui de la dotte pendant plus de trente ans, ne doivent s'entendre que de la jouissance qu'il auroit pendant la vie de celuy sur les biens duquel la legitime peut etre

demandée, parceque cette portion héréditaire n'etoit due qu'après la mort du pere, ou de la mere, les enfants ne peuvent avoir d'action pendant leurs vie, pour demender leurs legitimes, ny conseguemment le retranchement des dottes pour en faire la composition; Voyez m.r le president Favre, liv. 1.er tom. 20. definition 3; ce seroit le cas de se prévaloir de la maxime, contra non valentem agere non potest perfectio, et c'est dans ce cas qu'il faut entendre cet article.

Car si l'enfant avoit laissez passer passer trente ans depuis la mort de son pere ou de sa mere, sans avoir formé l'action en retranchement de la dotte, elle

servit prescritte, soyent la loix sicut au cod. de
prescriptione 30 vel 40 annorum.

L'article 38 de lord. que nous examinons,
en contient une decision expresse en ces termes: la
prescription ne pourra commencer a courir en faveur
des donataires contre les legitimaires, que du jour de
la mort de ceux sur les biens desquels la legitime
sera demendée.

NON seulement par cet article 36 les dottes
en general sont sujettes a ce retranchement pour la
legitime, mais on y a encore ~~pourvu~~ prévu le cas ou les filles
dottées auroient renoncées expressément ou tacitement

aux successions de leurs peres et meres, et il y est
decidé que leurs dottes seroient pareillement sujettes
au retranchement pour les legitimes, ou quand
meme la fille dottée auroit renoncé par son contract
de mariage ou autrement a la succession, ou qu'elle
en seroit exclue de droit suivant la disposition des
loix, coutumes et usages.

EN bourgogne la fille peut etre exclue de la
succession de ses peres et meres, sans y avoir renoncé
expressément par son contract de mariage; il suffit
suivant l'article 21 du titre des successions de notre
coutume, qu'elle ait été remariée du vivant de ses

Titre dix-neuf

peres et meres et qu'il luy ait été constitué une dotte, a moins que par le contract de mariage, elle ne se fut reservé le droit de retour a leurs successions, elle en seroit exclue de droit.

Elle ne retourne point, porte cet article, a la successions de ses dits peres et meres, n'y les descendants delle, tant qu'il y a fils ou enfants mâles descendants du dit fils, s'il ne luy est expressément reservé par le dit traitté.

La fille qui a renoncé soit expressément, soit tacitement a la succession de ses peres et meres, ne peut former l'action en supplement de legitime, et elle

Des Donations

est en quelque façon hors de la famille.

C'est sur ce fondement que plusieurs auteurs avoient pensez que sa dotte ne devoit pas etre retranchée pour les legitimes des autres enfants, n'étant pas juste que cette fille qui ne peut rien esperer dans les successions de ses peres et meres, a cause de sa renonciation, puisse perdre ce qui luy a été constitué sous une condition aussy onereuse, et qu'etant hors d'etat de participer a leurs bonnes fortunes, elle ne doit pas souffrir de la mauvaise, Voyez Henry tom. 2. liv. 6. quest. 45 et Mr. jean riquard dans son traitté des donations, tom. 1. pag. 3. nomb. 119 et 1120.

Titre dix-neuf

D'autres auteurs as tient neammoins pensent que la renonciation a la succession ne pouvoit empecher le retranchement des dottes pour la composition des legitimes; Voyez le brun des successions liv. 2. chap. 3 et Nomb. 14. et liv. 3, chap. 8. sect. 1. er nomb. 13 et ferriere sur la coutume de paris art. 248, glose 4 Nomb. 23. et cest cette opinion qui a été suivie par l'ordonnance que nous examinons.

Que La Maxime Donner et retenir ne vaut.

Cette regle est a l'art. 273 de la coutume de paris; cest un principe adopté dans toutes les coutumes

Des Donations

voyez l'art. 229 de celle de rheims. l'art. 48 du chap. 11 de celle d'auvergne; l'art. 134 de celle de troye; de sens art. 103; et 108 de celle d'auxerre; Voyez l'alliance des coutumes pag. 460.

L'article 274 de la coutume de paris explique cette maxime; cest donner et retenir, quand le donateur s'en reserve la puissance de disposer librement de la chose par luy donnée, ou qu'il demeure en possession jusqu'au jour de son decez.

Duplessy dans son traitté des donations liv. 2. sect. 4 en donne la raison; cest parceque le donateur n'ayant point transferé la chose au donataire,

Titre dix-neuf

mais layant reservé jusqu'au jour de son decez, pour se reserver la faculté d'en disposer, tandis qu'il viveroit, il est reputé n'avoir point voulu faire une donation entre vif, qui eut lieu de son vivant, mais seulement testamentaire qui n'eut son effect qu'après son decez, laquelle n'étant point revetue des solemnitez des testamens, est absolument nulle; ou pour mieux dire, il est reputé avoir fait une fraude a la loix, en formant une donation entre vif, qu'il ne vouloit avoir effect qu'après sa mort, la quelle fraude la loix rejette.

Dumoulin en son conseil 60 decide

Des Donations

que c'est aussy donner et retenir, si le donateur a retenu la minutte de la donation par devers luy, quoyqu'elle ait été insinuée; quia hujus modi donatio clandestinitate affectata est, et multo magis stante consuetudine, quod donare et retinere non valeat; V. la loy 1 au code de donationibus.

La tradition est donc absolument necessaire pour la validité de la donation entre vif, lorsque le donateur se retient la chose donnée, il n'y a point de tradition, et c'est la raison pour laquelle la donation est nulle.

Nous reconnoissons de deux sortes de

traditions; la tradition réelle, qui est quand le donateur abandonne la jouissance actuelle de la chose au donataire; et la feinte, ou artificielle, qui est lorsque le donateur se reserve simplement l'usufruit des choses données.

L'article 275. de la coutume de paris decide que ce n'est donner et retenir, quand on donne la proprieté, et qu'on se retient l'usufruit a vie, ou a tems, ou qu'il y a clause de constitutu ou de précaire, parceque celuy qui se retient l'usufruit de la chose par luy donnée, ou qui possede a titre précaire, ne jouit pas en son nom, mais en celuy du donataire; Voyez

la loy quoique au code de donationibus; qui dit expressément que la retention de l'usufruit, est une espece de tradition; Voyez l'art. 1er du ch. ap. 2e de la coutume de nevers; l'art. 317. de celle de troye; le 625 de celle de chalon; le 222 de celle d'orleans; et le 96 de celle de chaumont; voyez encore les commentateurs de celle de paris.

L'article 16 de l'ord. des donations declare nul les donations des biens presents, lorsqu'elles sont faittes a condition de payer les dettes, et charges de la succession du donateur, en tout ou en partie, ou autres dettes, et charges que celles qui existent

Titre dix ~~donations~~ neuf

lors de la donation, et cela est fondé sur la maxime que nous venons d'expliquer que donner et retenir ne vaut, comme l'observe ricard traité des donations, tom. 1.er part. 1.ere nomb. 127, ce qui faisoit néanmoins avant l'ord. une matière fort controversée par les auteurs, sur le fondement que le donateur doit etre libre d'imposer a sa libéralité toutes les conditions qu'il jugera propres. Voyez la loy au code de donationibus.

Les articles 19 et 20 du chap. 11 de la coutume d'auvergne sont conformes a la disposition de cet article de l'ord. la donation ne vaut a la charge de payer les dettes que le donateur devra a l'heure de son decez;

Des Donations

car dès donner et retenir ne vaut, mais vaut a la charge de payer les dettes presentes. art. 6.

C'étoit encore une question sur laquelle la jurisprudence n'étoit pas uniforme, de scavoir si les donations de biens présents, et avenir étoient valables; ce qui faisoit naitre ce doute, étoit que dans les donations de cette espece, les biens a venir n'étoient pas susceptibles de tradition reélle, ny feinte, la donation ne pouvoit subsister, puisque c'étoit donner et retenir, voyez ricard des donations, tom 1.er part. 1.ere chap. 1.er sect. 2; ferriere sur l'art. 274 de la coutume de paris, glose 2; l'art 210 de la coutume de bourbonnois declare nulles

Titre dix-neuf.

les donations faittes des biens presents et a venir.

D'autre cotter on pouvoit soutenir, suivant les loix 34 et 36 au code de donationibus que la donation etoit nulle pour les biens a venir, mais qu'elle devoit subsister pour les biens presents; Voyez mr. de Cambolas liv. 5. chap. 2. quod donatio omnium bonorum presentium et futurorum valeat quoad presentia: rejetà mentione futurorum. on soutenoit même qu'on le decidoit de la sorte au parlement de paris, pour le pays de droit ecrit de son ressort; d'autres enfin soutenoient que suivant la disposition des loix, il etoit permis de donner tous ses biens presents et a venir; Voyez la loix juvenus 15 de

Des Donations

sacrosanctis ecclesiis, la cinquieme aussy au code de inofficiosis donationibus, et on le decidoit de la sorte au parlement de cette province, ou l'on ne regardoit la donation entre vifs, que pour les biens présents, et a l'egard des biens a venir elle etoit reputée comme une donation a cause de mort; il y en eut un arrest en 1741. entre le sieur de Sentenac, et le sieur Abarle de montenos au sujet d'une donation anterieure a l'ord. de 1731. Voyez brodeau sur mr. loüet de la coutume de troye, avertie en son institution au droit françois titr. 2. chap. 1.

L'article 15 de l'ord. a fixé les esprits sur cette

diversité d'opinion, en decidant qu'aucune donation entre-
vif, ne pourra comprendre d'autres biens, que ceux qui
appartiendront au donateur dans le tems de la donation,
et elle ajoute que si elle renferme des meubles, et effets
mobiliers dont la donation ne contienne pas une tradition
réelle, il en sera fait un etat signé des parties, faute
de quoy le donateur ne pourra prétendre aucuns meubles
ou effets mobiliers; defendons, est-il dit, de faire doresnavant
aucunes donations des biens presents, et a venir, a peine
de nullité des dittes donations, mesme pour les biens
presents, et ce encore que le donataire eut été mis
en possession du vivant du donateur des dits biens présents

en tout ou en partie. ce qui decide les deux points
si controversez, de scavoir si la donation des biens
presents, et a venir etoit valable en tout, ou au-
moins en partie.

La maxime donner et retenir ne vaut; ne
s'appliquoit pas au parlement de paris aux donations
des meubles, que le donateur auroit au jour de son decez,
lorsqu'elle ne comprenoit pas une universalité de
meubles, ou effets mobiliers: Voyez les commentateurs
de la coutume de paris sur l'art. 273.

Cet article de l'ord. de 1731 non seulement a reformé,
interdit la donation des meubles futurs, mais encore,

Titre dix-neuf

avrac pour la validité des meubles exclants qu'il en soit fait un inventaire, qui demeurera joint a la minute de la donation, ou le donateur s'en reserve l'usage, et a defaut d'observer cette formalité, la donation est declarée nulle, et de nul effect, non seulement vis avis les etrangers, mais mesme a legard du donataire et de ses heritiers.

Cet inventaire ou description des meubles joint a la minutte de la donation, est une espece de tradition pour justifier que le donateur ne les possede plus qu'a titre de precaire, et pour empescher qu'il ne puisse les divertir au préjudice du don qu'il en a fait.

L'article 17 de la mesme ordonnance forme

Des Donations

une exception a l'art. 15, en ce qu'il y est dit que les donations faittes par contract de mariage, peuvent comprendre tous les biens a venir, ainsy que les biens présents en tout, ou en partie, auquel cas il demeure au choix du donataire de prendre les biens, tels qu'ils sont au jour de son decez du donateur, en payant toutes les dettes, et charges existantes au dit tems.

L'article 210 de la coutume de leur bonnes cy dessus cité, avoit deja formé la mesme exception qui a eu pour principe la faveur des contracts de mariage qui sont susceptibles de toutes sortes de stipulations, pourvu qu'elles ne repugnent pas aux bonnes moeurs.

Cette exception exige trois conditions; la 1ere que les donations soient faittes par contract de mariage; la 2nde qu'elle soit faitte aux conjoints, ou a leurs descendants, et la 3.me qui est une consequence des deux premieres, est qu'il faut que le mariage soit accomply.

La 2nde partie de cette art.l 17. fixe encore la jurisprudence sur un point bien controversé; j'entends a sçavoir, si le donataire des biens presents et avenir pourroit s'en tenir aux biens présents existants lors de la donation, et se dispenser de payer les dettes qui sont a elle posterieures.

Duplessy, entre d'autres auteurs, avoit

crû, que c'etoit un acte indivisible, et qu'il falloit, qu'il en executât toutes les conditions; cet art.l decide au contraire, qu'il luy est libre de s'en tenir aux biens qui existoient lors de la donation, et en consequence ne payer que les dettes qui y seroient anterieures, au moyen dequoy on peut dire que la donation des biens present et avenir faitte dans un contract de mariage, est regardée comme donation entre vifs par rapport aux biens présents, et donation a cause de mort pour les biens avenir, puisqu'elle peut rester sans effect par rapport au tems de la mort du donateur; ce qui doit neanmoins etre entendu non pas que le

donateur puisse faire donation de ses biens a venir, au
préjudice de celles qui avoient été faittes, la donation
etant irrevocable vis a vis de luy, mais par rapport au
donataire a qui il est libre de se departir des biens futurs
et diviser au moyen de ce la donation pour ne payer
que les dettes existantes, lors qu'elle avoit été faitte,
et s'affranchir de celles qui seroient contractées poste-
rieurement.

L'article 16 derive encore du principe, comme
nous l'avons deja observé, que de donner et retenir ne vaut;
il y est dit en effect, que les donations qui ne comprendront
que les biens présents, seroient declarez nulls, lors qu'elles

seroient faittes a condition de payer les charges et
dettes de la succession du donateur, en tout ou en
partie, ou autres dettes ou charges que celles qui
existoient au tems de la donation, même de payer
les legitimes des enfants du donateur, au de la de
ce a quoy le donateur peut etre tenu de droit,
laquelle disposition sera observée generallement a
l'egard de toutes les donations faittes sous des conditions
dont l'execution depend de la seule volonté du donateur.

Ces derniers termes induisent qu'on ne peut
apposer a peine de nullité a la donation des conditions
qui dependent de la seule volonté du donateur, parce que

le donateur pourroit rendre la donation inutile, tandis que de sa nature elle est irrevocable; la faveur des contracts de mariage a encore fait former une exception a la disposition de cet article.

Par l'article 18. dans lequel il est dit que les donations faittes a condition de payer indistinctement toutes les dettes et charges de la succession du donateur, mesme les legitimes indefiniment, ou sous d'autres conditions, dont l'execution dependroit du donateur, auront lieu, dans les contracts de mariage en faveur des conjoints, ou de leurs descendants par quelques personnes que les donations soient faittes, et que le donateur

soit tenu d'accomplir ces conditions, s'ils n'aiment mieux renoncer a la donation, brodeau sur m.e loüet. let. D som. 10 nomb. 4, et ricard des donations tom. 1. pag. 1.ere nomb. 101. etoit deja d'avis, avec une infinité d'autres auteurs, que la maxime donner et retenir ne vaut, ne pouvoit s'appliquer aux donations faittes par contract de mariage; la liberté qui est laissée au donataire de renoncer a la donation pour se dispenser d'en executer les conditions, doit encore etre regardée comme une faveur, puisque par l'acceptation, les obligations du donataire semblent devoir etre irrevocables, et d'ailleurs la donation ne

Titre dix-neuf

pouvant etre revoquée par le donateur, il paroit qu'on
en doit aussy conclure par une raison de reciprocité,
qu'elle doit etre aussy irrevocable vis a vis du donataire;
aussy cette faculté n'est-elle accordée que par les
contracts de mariage, et il ne paroit pas qu'on doive
l'étendre a d'autres cas.

L'article 16 que nous avons deja plusieurs
fois cité, decide que dans le cas ou le donateur se seroit
reservé la liberté de disposer d'un effet compris dans
la donation, ou d'une somme fixe a prendre sur les
biens donnés, l'effet ou la somme reservée ne pourroit
etre censée comprise dans la donation quand même

Des donations

le donateur seroit mort sans en avoir disposé;
auquel cas, est-il dit, le dit effet, ou la dite somme
appartiendront aux heritiers du donateur, nonobstant
toutes clauses ou stipulations a ce contraire.

L'article 211 de la coutume de bourbonnois
avoit decidé pareillement que les choses reservées dans
une donation, appartenoient a l'heritier du donateur,
et non au donateur; et il n'y a de difference qu'en
ce qu'il y est dit, a moins que le donateur n'en ait
autrement disposé.

L'article 23 du chap. 14 de la coutume
d'auvergne decide aussy que les choses retenues appartiennent

aux heritiers du donateur, si celuy-cy n'en a autrement
disposé.

Mais ces termes de l'ordonnance de 1731 que
nous examinons; non obstant toutes clauses et sty-
pulations a ce contraires, decide 1.° que la donation seroit nulle
par raport a la stypulation par laquelle il seroit convenu
que la chose reservée appartiendroit au donataire, en cas
que le donateur n'en disposa pas, parce qu'en effet
la donation seroit imparfaitte a cet egard, ce seroit
donner et retenir, n'y ayant point de tradition des choses
reservées, Soyez ricard traitté des donations tome 1.er
nomb. 783.

L'article 18 forme une exception a ce
principe, en faveur des donations faittes dans un
contract de mariage aux conjoints ou a leurs
descendants.

Il y est decidé que si le donateur ne dispose pas
des choses reservées, elles appartiennent au donataire
ou a ses heritiers: l'art. 16 aneantissant toutes les
stypulations contraires a sa disposition au sujet de
la reserve comprise dans les donations, mais elle n'annulle
pas cependant l'acte; ce sont les termes de ces stypulations,
que vitiant et non vitiant en sorte que cette loix decide
que ces donations sont divisibles, et qu'elles ne peuvent

etre aneanties pour une partie et substituées pour
lautre.

Qui sont ceux qui ont La faculté de faire des Donations?

aprez avoir vû quels sont les biens qui
peuvent etre donnez, il s'agit d'examiner qui
sont ceux qui ont la faculté de faire des donations.

La coutume de paris, en disant en l'art. 272
qu'il est loisible a toutes personnes agées de 25 ans
accomplis, de donner et disposer par donation entre
vif, decide d'abord que le donateur doit etre majeur,

parceque les donations entre vif emportent alienation, il faut necessairement avoir la même capacité que pour les alienations.

en 2.nd lieu, le donateur doit etre sui juris, un religieux, par exemple, qui est mort civilement au monde par sa profession, n'auroit pas la capacité de faire une donation entre vif; une femme sous la puissance de mary, n'en auroit pas pareillement la capacité, si elle n'etoit expressément authorisée par son mary, et ce deffaut d'authorisation rendroit la donation nulle, non seulement a l'égard du mary, et de la femme, mais meme a l'égard des heritiers de

Titre dix-neuf.

la femme aprez sa mort; voyez l'art. 15e du titre des droits et appartenance agens mariez de notre coutume qui dit, la femme soit qu'elle ait pere, ait aveul paternel, ou maternel, aprez la consommation du mariage, demeure en la puissance de son mary; tellement qu'elle ne peut faire contract entre vif, ester en jugement, ny aussy par testament, ny ord. de derniere volonté disposer de ses biens, sans la licence et authorité de son mary, s'elle n'est marchande publique: auquel cas pour fait de marchandize tant seulement, elle peut faire toutes contracts et obligations pour le fait de sa dite marchandise, et

Des Donations

esdits contracts est tenu et obligé son dit mary: voyez les commentateurs sur cet art; duplessy traitté des donations entre vif et testamentaires; argou dans son institution au droit françois liv. 2. chap. 11.

Le dernier auteur examine la question de sçavoir si les sourds et muets de naissance peuvent faire des donations entre vifs; il décide que l'opinion la plus commune est qu'ils en sont incapables; il y a cependant des cas particuliers ou cette prohibition ne devroit pas avoir lieu; que l'on a souvent vû des sourds et muets de naissance avoir beaucoup d'intelligence, ensorte que cette question doit se perdre des circonstances;

Titre dix-neuf

Les donations entre vifs qu'un accusé de crime capital a faites depuis le crime commis, dependent du jugement des accusations: si l'accusé est renvoyé, les donations doivent subsister, parce qu'il n'y auroit aucune incapacité dans la personne du donateur; mais s'il est condamné, les donations sont de nulle valeur, parce qu'elles sont faites en fraude du fisque.

Les donations entre vifs faites par personnes malades de la maladie dont elles decedent, sont reputées a cause de mort; dit m.e Loysel liv. 4. tom. 4. regle 12.

L'article 293 de la coutume de paris,

Des Donations

contient une pareille decision: toutes donations entre vifs faites par personnes gisantes au lit malades de la maladie dont elles decedent, sont reputées faites a cause de mort.

Suivant cet art. les donations entre vifs, reputées faites a cause de mort par la maladie du donateur, ne sont pas nulles en elles mesme; mais nalgré la qualité qui leur est donnée d'actes entre vifs, elles sont l'effet que des dispositions de dernière volonté, et sont reputés a ce dont on pouvoit disposer par cette voye; ce qui néanmoins ne laissoit pas d'être fort controversé par les auteurs: les uns soutenants, qu'une

Titre dix-neuf

donation faitte entre vif, ne pourroit valoir comme donation a cause de mort, parceque le donataire obligeant le donateur de choisir, il y auroit une espece de disposition prohibée par la coutume: il y a une présomption de fraude, qui doit suffir pour annuller l'acte, et que d'ailleurs le donateur n'est pas censé avoir disposé librement, dequi n'avoit pas la capacité par rapport a son etat de prendre la voye qu'il a neammoins choisie, en sorte que la donation ne peut etre regardée, que comme un effet effets de la captation, et suggestion pratiquée par le donataire, c'est ainsy que le soutenoit Dumoulin sur l'art 130 de la coutume de troye.

Des Donations

D'autres auteurs soutenoient qu'il falloit s'en tenir a la disposition de l'art. 264 de la coutume de paris, qui la reputoit donation a cause de mort, celle qui etoit faitte en maladie, quoyque qualifiée donation entre vif, et consequemment annulloit ces actes.

L'article 4 de l'ord. des donations a adopté le sentiment de dumoulin; il y est dit que toutes les donations entre vif qui ne seroient pas valables en cette qualité, ne pourroient valoir comme donation, ou disposition a cause de mort, ou testamentaire, de quelques formalités qu'elles soient revetues.

L'article 46 de la mesme ord. forme une

exception a cet art.z; quoyque conçû en termes indefinis, a l'egard des dons mutuels, et autres donations faittes entre maryz et femmes autrement que par contract de mariage, et des donations faittes par le pere de famille aux enfants etant en sa puissance; a l'egard de toutes lesquelles donations, porte cet art, il ne sera rien innové, jusqu'a ce qu'il y ait été autrement pourvû, ensorte par la question rapport a ces donations, la question dans son entier fort controversée de sçavoir si ne pouvant valoir comme donation entre vifs, elles peuvent subsister comme donation a cause de mort, reste en son entier.

Ces termes de l'art 293, par personnes malades de la maladie dont elles decedent, n'induisent pas que toutes sortes de maladies pendant lesquelles on fait des donations, les puissent faire regarder comme des dispositions a cause de mort; les coutumes de troye art 141, de sens art 103, et d'auxere art 218 ont limité un tems; il y est dit, si le donateur malade lors de la donation conçüe entre vifs, decede dans les 40 jours; et la coutume d'auxere, a jetté de même qu'une telle donation peut etre revoquée dans les 40 jours, et non apres.

Duplessy dans l'endroit cité, dit qu'il ne faut pas inferer de la disposition de la coutume de paris,

Litre dix-neuf

que toutes donations entre vif, et faittes dans la maladie dont le donateur decede, quoyque revestues de toutes ses formalités d'entre vif, doivent pour cela etre toujour reputés faittes a cause de mort et testamentaires: que la coutume doit s'entendre d'une maladie qui apporte la mort, et non d'une legere indisposition, a laquelle il survendroit des accidents; que cela ne s'étend pas aussy des maladies longues et incurables qui accompagnent bien jusqu'a la mort, mais qui ne sont pas dittes mortelles, surtout quand la donation est faitte un tems considerable avant la mort: sur ce dernier cas v. du moulin sur l'art. 130 de la coutume de troye, qui

Des Donations

fait la meme distinction; argeut dans le droit cité, donne pour exemple une femme enceinte, laquelle, quoyqu'elle puisse mourir en couche, si elle a fait une donation pendant sa grossesse, elle ne laissera pas d'etre executée, comme une veritable donation entre vif: un homme, ajoute-il, qui est attaqué de la pierre, peut etre contraint de se faire tailler, et mourir de l'operation, neanmoins si la donation entre vif, est faitte longtems auparavant qu'il se fasse tailler, elle sera valable; ainsy cela, suivant le meme auteur, doit dependre des circonstance du fait, et de la prudence du juge.

Titre dix-neuf

VOYEZ encore Riquard en son traitté des donations, partie 1. chap. 3. Sect. 1.er ou il examine quels sont les cas auquels la donation qualifiée entre vifs, doit etre reputée a cause de mort.

Cet auteur prétend qu'on étend la disposition de ses coutumes aux donations entre vifs, qui sont faittes par ceux qui entrent en religion durant l'année de leurs noviciat; parceque la mesme raison s'y rencontre: du plessi dans l'endroit cité examine aussy cette question; et dit que ce n'est pas pour la forme que ces dispositions entre vifs doivent etre regardées comme des dispositions de derniere volunté

Des Donations

puisque ceux qui les font, sont en pleine santé, mais par rapport a la liberté de donner plus ou moins; je tiens, dis-je, que dans ce tems, on ne peut faire que des donations testamentaires.

Le motif, suivant tous ces auteurs, qui a introduit dans les coutumes, la conversion des donations entre vifs, en dispositions de derniere volunté, lorsqu'elles sont faittes par des personnes malades de la maladie dont elles decedent, a eté pour empecher les fraudes; et dans la crainte qu'un malade qui desespere de sa vie, n'eschid la prohibition de la coutume et donne entre vifs, ce qu'il croira ne pouvoir plus garder; et ce dernier il n'a pas

titre dix-neuf

la faculté de disposer en tout ou en partie par acte
de derniere volonté.

Ce motif peut trouver son application en
bourgogne principalement en deux cas.

Suivant l'art. 11. du tit. des mains mortes
de notre coutume, l'homme de main morte, ne peut
disposer de ses biens meubles, et heritages par testament,
ordonnance de derniere volonté, sans le consentement
de son seigneur; mais il a droit de le faire par acte
entre vif; ensorte que si aux approches de la mort,
il faisoit une disposition de cette espece, elle pourroit
etre qu'en fraude du seigneur, et c'est la raison pour-

Des Donations

laquelle on applique la disposition de l'art. 277 de la
coutume de paris, aux donations entre vif faittes
par un homme de main morte pendant sa derniere
maladie; Voyez les commentateurs de notre coutume
sur le dit art. 11 du titre des mains mortables et la
question 1 de jean guillaume sur le meme art.

L'article 3 du titre des droits et appartenances
des gens mariez de notre coutume porte: le mary, constant
le mariage, peut disposer par donation, vendage, per-
mutation, et autres contracts, faits entre vif des
meubles etants communs, et des heritages etants acquis
constant le mariage; soit que les acquets soient faits

pour luy, et sa dite femme conjointement, ou par l'un d'eux, quelque liberté que la coutume luy accorde de disposer par acte entre vif des effects de la communauté il est certain, que s'il en faisoit une donation dans le cas prévû par l'art. 227 de la coutume de paris, elle seroit nulle, par la raison qu'elle seroit reputée disposition a cause de mort, laquelle luy est interdite des effects de la communauté.

On feroit pareillement l'application aux donations entre vifs que feroient les aubains dans le cas prévû par la mesme coutume de paris, parce que quoyqu'ils soient capables des effects du droit des gens,

et de tous actes entre vifs, ils n'ont pas le droit de disposer de leurs biens par acte de derniere volonté, et les donations qu'ils feroient aux approches de la mort, quoyque qualifiées de donations entre vifs, seroient reputées faittes en fraude du droit du roy.

L'article 292 de la coutume de paris, exige que le donateur soit sain d'entendement, pour avoir la capacité de faire des donations; les coutumes de blois art. 167, de bretagne art. 220, d'orleans art. 217, et du maine art. 142 contiennent la mesme disposition, d'où il s'ensuit que les furieux et insenzez, les prodigues et les interdits sont incapables de faire de telles donations.

Titre dix-neuf

La puissance paternelle etant en vigeur en bourgogne, on demende si le fils de famille peut faire des donations entre vif sans le consentement de son pere; sur cela il y a une distinction à faire entre les biens dont le pere a l'usufruit, et ceux qui appartiennent au fils et dont il a aussy la pleine jouissance, comme le peculer castranse et quasicastranse, ou les biens qui ont été donnez au fils, a condition que le pere n'en auroit pas l'usufruit.

Par rapport aux biens appartenants au fils de famille dont le pere a l'usufruit, il est certain qu'il ne peut disposer entre vif sans le consentement de son pere;

Des Donations

Voyez la loy filius familias parag. 2 et 6 de donationib. inter virum et uxorem ff. et cela par rapport a l'interet du pere, sous la puissance duquel il est, qu'il ne seroit pas juste de depoüiller sans son consentement, des biens de l'enfant qui est sous sa puissance.

Mais comme le peculle castranse et quasi-castrense appartient au fils de famille, tant en proprieté, qu'en usufruit, il n'est pas besoin de l'autorité de son pere pour en disposer entre vif; Voyez la loy 7 parag. dernier ff de donationibus.

Demême les fils de famille peuvent donner par donation entre vif les choses qui leurs ont été

Titre dix-neuf

données ou leguées a condition qu'il en auroient la libre disposition et que le pere n'y pourroit prétendre aucun usufruit, par la raison que les enfants de famille n'ont aucune incapacité absolue de donner entre vifs, et que la loy ne le leurs defend que par rapport a l'interest du pere sous la puissance duquel ils sont, de sorte que des qu'il n'y a ny proprieté, ny usufruit, rien n'empeche que le fils de famille ne dispose par donation entre vifs sans le consentement de son pere, bien entendu neanmoins qu'il auroit l'age suffisant pour faire de pareilles actes; c'est la decision expresse de la novelle 117 chap. 1.er parag. 1.er res autem ita

Des Donations

relictas sive donatas, positis sub potestate personis, si quidem perfectæ sint ætatis, licet sub potestate sint, licentiam habeant quomodo velint disponere; Voyez aussy la loy 8 au code de bonis quæ liberis et argum. dans l'endroit cité.

Des Personnes capables De Recevoir des Donations

Si toutes sortes de personnes n'ont pas la faculté de faire des donations entre vifs, il en est aussy qui n'ont pas la capacité de recevoir de pareils dons.

Titre dix-neuf

L'article 131 de l'ord. de 1539 porte: nous declarons toutes dispositions entre vif ou testamentaires, qui seront cy apres faittes par les donateurs ou testateurs au profit de leurs tuteurs, curateurs, gardiens, baillistes et autres leurs administrateurs, etre nulle et de nul effect et valeur.

La declaration du mois de fevrier 1624 a ajouté, ensemble celles qui seront faittes frauduleusement durant le tems de la ditte administration a personnes interposées, venant directement ny indirectement au profit de leurs tuteurs ou aux enfants des dits administrateurs pendant le tems de leur

Des Donations

administrations et jusqu'à ce qu'ils ayent rendu compte, peuvent toutte fois disposer au profit de leurs peres, meres, ayeuls et ayeulle ou autres ascendants, en sorte qu'ils soyent de la qualité susditte, pourvu que lors du testament et decez du testateur, les dits peres et meres ou autres ascendants ne soyent remariez.

Quoique l'ord. de 1639 et la declaration de 1629 soient conçues en termes indefinys, neanmoins la jurisprudence du parlement de cette province est constante, que lorsque les tuteurs et curateurs sont successifs, ils ne sont pas declarez incapables des

Titre dix-neuf

donations ou institutions de la part de leurs mineurs
meme pour plus grande portion que celle a laquelle
ils auroient succedez abintestat, et cela est fondez
sur la grande liberté de nos testaments, et sur cette
maxime de droit, officium neminj debet esse damnosum
ensorte que notre jurisprudence est encore allée
plus loin que lexception accordée dans la coutume de
paris qui ne permet aux mineurs de disposer au
profit de leurs peres, meres ou autres ascendants, sinon
cette exception est-elle limitée dans le cas ou jl se seroit
remariez, cequi est, suivant les auteurs, exorbitant du
droit commun, aussy n'a'til pas eté etendu aux

Des Donations

autres coutumes, n'y pratiqué dans les pays de droit
ecrit, V. bretonnier sur henry tom. 1er liv. 6. quest.
38 et argout dans lendroit cité, bardet tom. 1er ch.
116.

La prohibition de 1539 et de la declaration
de 1649 intervenue en consequence n'est relative
qu'au tems de l'administration des tuteurs et curateurs,
ensorte que desqu'elle est finie, on ne pourroit pré-
tendre que les dons qu'ils recevroient, faits serient
nuls; mais jl y a sur cecy une observation impor-
tante a faire, quoyque la tutelle soit finie, le tuteur
est toujour censé tuteur, jusqu'a cequ'il ait rendu

Titre dix-neuf

compte, parceque jusque là il est toujours saisy de tous les titres et papiers du mineur, et c'est parcequ'étant le maitre de toutes ses affaires, et qu'il peut abuser de son authorité, pour extorquer des dispositions en sa faveur, qu'on le juge incapable de recevoir des liberalitez de son mineur, le defaut de reddition de compte supposant une continuité de regie, et d'administration: V. Duplessy liv. 1er des donations ch. 1er sect. 2.

Cet auteur examine la question, si un legs fait par un mineur a son tuteur, ou autre administrateur, dans le tems qu'il est dans un pays eloigné,

Des donations

de façon qu'il ne puisse y avoir aucune suggestion, peut etre valable, ou non: il se determine pour l'affirmative. je tiens, dit-il, que le motif de l'ord. cessant en ce cas, sa decision doit aussy cesser: ricard dans son titre des donations part. 1re ch. 3. sect. 9. n°. 493. etoit d'avis contraire.

Il faut encore observer que la prohibition de l'ord. de 1539 s'etend non seulement aux tuteurs et administrateurs, mais encore a leurs enfants ou petits enfants ce qui est entendu par ces termes de la declaration de 1549 a personnes interposées et enfants directement ou indirectement au profit des dits tuteurs

curateurs, gardiens, baillistes, et administrateurs. Voyez
du Plessis dans le dit titre cité, qui est d'avis qu'à plus
fortes raison, la prohibition doit s'étendre aux femmes
de ses administrateurs, ce qui souffriroit d'autant
moins de difficulté dans les pays coutumiers, que non
seulement le mary est le maître des revenus, des biens
de sa femme, pendant que la communauté subsiste
mais encore dans de certains cas, les donations étant
des conjoints de la communauté, le mary en
profitteroit comme sa femme.

Il seroit une grande question de sçavoir en
bourgogne si la donation qui seroit faitte à l'heritier

présomptif en ligne collatérale du tuteur ou curateur
devroit etre censée comprise dans la prohibition de la
declaration de 1549.

L'article 276 de la coutume de paris, rétend
cette prohibition qu'aux enfants des administrateurs,
et l'on pourroit encore ajouter, qu'il seroit d'autant
plus contre les regles de comprendre dans la
prohibition de la loy, les heritiers collatereaux,
que depuis la reformation de notre coutume, ils ne
sont plus regardez comme des heritiers necessaires,
pouvant etre privés des biens de ceux auxquels ils
pourroient succeder suivant la loy, soit par des

Titre dix-neuf

dispositions entre vifs, ou par des dispositions de derniere volonté.

En sorte que par cette grande liberté accordée aux collateraux, on ne peut regarder les dons qui leurs sont faits, comme s'ils etoient a leurs heritiers présomptifs; cette question est neammoins susceptible de bien des difficultez.

L'ordonnance comprend non seulement les mineurs, mais encore les majeurs qui sont sous la dependence d'autruy, l'art 276 de la coutume de paris, s'en exclud encore plus préci-sément par ces termes; les mineurs et les autres etant

Des Donations

en puissance d'autruy, ce qui suppose, comme l'observe duplessy, que les majeurs y sont compris comme les mineurs. en un mot, toutes sortes de personnes qui sont sous la puissance d'autruy.

Cet auteur ajoutte fait l'énumeration des personnes comprises dans la disposition de l'ord. et de la coutume; 1° les tuteurs et curateurs des mineurs; 2° les curateurs des interdits; 3° les precepteurs, regents, pedagogues et gouverneurs, les communauté ou il y a des ecoliers en pension pour les etudes; les couvents ou les filles sont pensionnaires, les confesseurs ou directeurs de conscience; il n'y a pas, dit cet auteur, de pouvoir plus

grand que celuy de ceux là; c'est pourquoy nulle difficulté, qu'ils ne doivent y etre compris.

Si toutte fois le confesseur etoit de quelques communautés, cela ne rendroit pas nul le don ou legs fait a la compagnie en general; quoyqu'il y ait ordinairement sugestion, si ce n'est cependant qu'il n'y eut excez. 4° les monasteres ne peuvent recevoir ny dons, ny legs de ceux qui y font profession, non plus qu'aucun convent du meme ordre, et cela soit pendant le novitiat, soit auparavant.

Benoyer raporte un arrest du parlement de paris prononcé en robbe rouge le 4. 7.bre 1712

par lequel on declara nul un legs par antoine scaron agé de trente ans novice en la grande chartreuse de grenoble au profit de la chartreuse de lyon. V. les art. 19 de l'ord. d'orleans; et 24. de celle de roussy qui contiennent des probibitions expresses a cet egard. 5° les medecins, chirurgiens, apoticaires sont aussy personnes probibées a l'egard des donations qui leurs sont faittes par des personnes malades durant la maladie dont ils traittent; et cette probibition a été etendue jusqu'au point que par un arrest du 26 avril 1695 rapporté par benajers, une resignation faitte par un malade en faveur du fils de son medecin fut declaré nulle. 6°

Titre dix-neuf

suivant l'art. 53 de l'ord. d'orleans, les juges aussy bien que les procureurs du roy sont incapables des dons, et liberalitez des parties qui ont des procez dans leurs sieges, ce qui se doit entendre, dit duplessy, en mesme chambre dont ces juges sont, et non comme il y a plusieurs juges en mesme siege, cela peut manquer en une infinité de rencontre, mais je tiens que la prohibition est indubitable et perpetuelle a l'égard du rapporteur pendant le tems du procez; 2° a l'égard des avocats, et des solliciteurs, amoureux loys, ny ord. ne porte prohibition si ce n'est par interpretation, dit duplessy, mais elle est trop éloignée

Des Donations

pour valoir, du moins elle ne le peut, sinon pour les donations entre vif a eux faittes durant le procez dont ils ont la conduitte, et non jamais pour legs testamentaire en quelque cas que ce soit.

Benoyes rapporte a cette occasion le celebre arrest rendu a la grand chambre du parlement de paris au profit du procureur pilon, par lequel le legs universelle qui luy avoit été fait, et que l'on pretendoit etre de plus cinq milles ecus, fut confirmé, quoyqu'on justifiat que ce procureur dans le tems du testament, et depuis jusqu'au decez de la testatrice avoit occupé dans les affaires qu'elle avoit eu au

Titre dix neuf

chastelet ou il etoit procureur, et quil l'avoit aidé de ses avis, de ses sollicitations, et de ces soins dans les procez qui avoient été portez au parlement: mais en mesme tems le 1er president avertit le bureau, qu'en confirmant la disposition faitte au profit du procureur pilon, on n'entendoit point autthoriser les donations faittes aux personnes qui ont l'administration des affaires d'autruy, et que les decisions de ces causes dependoient toujour des circonstances du fait, que ce qui determinoit les juges dans ces sortes de constituer le legs, etoit la probité et le desinteressement du procureur pilon, reconnue dans le

Des Donations

public. Voyez sur la prohibition de l'ord. de 1539; ricard des donations part. 1ere chap. 3; henry tom. 2, liv. 4. quest. 4; bornage sur l'art. 439 de la coutume de normandie; les commentateurs de celle de paris sur l'art. 230 et arrests dans l'endroit cité

Les auteurs examinent la question de scavoir, si les donations faittes aux concubines sont valables, et ils distinguent entre le concubinage simple, inter solutum et solutam, et celuy meslé de crime d'inceste ou d'adultère.

Duplessy chap. 3 des donations entre vifs, soutient que l'on ne peut donner ny dans l'un ny

Titre dix-neuf

dans l'autre cas, que par forme d'aliment; le grand sur l'art. 138 de la coutume de troye, glose 2. N. 3 et suivant dit que la question de sçavoir si les donations faittes aux concubines doivent subsister ou non, dependent des circonstances du fait, qualité des parties, et valeur des biens des donateurs; qu'il ne seroit pas juste de frustrer une concubine d'une donation moderée qui luy seroit faitte, pour luy tenir lieu d'aliment; mais lorsque le concubinage est mêlez d'inceste ou d'adultere, les donations sont revoquées.

Plusieurs coutumes defendent de pareilles

Des Donations

donations: Voyez l'art. 342 de celle d'anjou; le 264 de celle du maine, le 246 de celle de tour; du moulin observe que les coutumes qui reprouvent ces donations, se fondent sur la defence faitte entre maris et femmes de se faire des liberalitez, fondés sur le principe de droit: ne se mutuo amore spolient: lequel principe, dit-il, fortius militat in imprudicitiis mulieribus, quæ solent esse blandiores et rabatiores, quia statutum magis locum haberet in concubinâ, quæ non debet esse melioris conditionis, quam pudica et legitima uxor.

La decision de dumoulin peut recevoir son

Titre Dix-neuf

application en bourgogne, ou par la disposition expresse de la coutume, il est defendu aux gens mariés de se faire aucunes liberalités, mais nous en avons une bien plus positive resultante de l'art. 132 de l'ord. de 1629 qui porte: declarons toutes donations faittes a concubines nulles et de nul effet.

Cet art. n'ayant pas eté modifié par l'arrest d'enregistrement du parlement, c'est une loy inviolable pour nous; voyez le brun dans son traitté des successions liv. 2. chap. 3. sect. 2. N. 29. et brodeau sur monsieur loüet lettre D. sommaire

Des Donations

Quoique l'ord. de 1629 soit concue en termes indefinis, cependant le don qui seroit fait a une fille, par celuy qui l'auroit corrompüe, pourroit subsister, s'il n'etoit immense, suivant que l'observe brodeau en l'endroit citté, N. 3. ce qui seroit moins regardé comme une liberalité que comme une espece de dédomagement de la perte de l'honneur de la fille.

Mais il ne peut y avoir de difficulté, que lorsque le concubinage est meslé d'inceste ou d'adultere, les donations faittes aux concubines ne soyent nulles, car independamment de l'art. 132 de l'ord. de 1629 qui comporte

a plus forte raison ces sortes de crimes, l'on soit que dans les pays ou cette ord. n'a pas été enregistrée, ces donations y sont reprouvées, Voyez mr. Loüet et Brodeau dans l'endroit cité.

Le dernier auteur rapporte le sentiment de ceux qui sont d'avis, que la confession et la reconnoissance d'une dette non assistée d'adminicules par écrit, presemption vray-semblable, ou conjectures urgentes, faittes au profit d'une concubine, ne doit meriter aucune foy, comme etant reputée un don indirecte; car, ajoute cet auteur, dans le mesme motif que l'on fait une donation a sa concubine, on est porté

a faire la reconnoissance d'une dette supposée, et imaginaire en fraude de la loy, et contre les bonnes mœurs; V. argum. dans l'endroit cité, ricard des donations entre-vifs part. 1.ere chap. 3. sect. 8.

Le rapport aux batards on distingue encore les batards simples des adulterins et incestueux: les premiers ne sont pas absolument incapables des donations; suivant la disposition du droit romain, ils succedoient a leurs meres conjointement avec leurs enfants legitimes, et ils succedoient au defaut d'enfants legitimes; V. les loys hac parte et modestinus ff. unde cognati; et la loy cinq simpla au code ad senatus-consultum

orphitianum, on leurs accorda mesme un sixieme dans la succession de leurs peres par la novelle 92. chap. 12 et l'authentique licet au code de naturalibus liberis, pourveu que le pere n'eut laissé ny femme, ny enfants legitimes.

Parmy les coutumes on ne trouve que celle de St. Omer qui dans l'art. 1.er accorde aux batards le droit de succeder a leurs meres, toutes les autres coutumes qui en font mention, les exclud des successions de leurs peres et meres: Voyez l'art. 185 de la coutume de Bourbonnois, et l'alliance des coutumes pag. 417.

Mais plusieurs coutumes les rendent capables

de donation pour leurs tenir lieu d'aliments: Voyez l'art. 191 de celle de Poitou; et le mesme de celle de Melun, et l'art. 254 de celle du Maine.

D'autres coutumes fixent la quotité des biens qui peuvent etre donnez aux batards, suivant l'art. 221 de celle de la Marche; la mere peut donner la 3.eme partie de tous ses biens, et par l'art. 242 de celle de Lorraine, les peres et meres peuvent leurs donner tant entre vif que par testament l'usufruit de la 4.eme partie de leurs acquets, et la proprieté de tous leurs meubles.

L'article 3 du tit. 8 de notre coutume,

Titre dix-neuf

ne porte autre chose, sinon que les batards ne succedent point ab intestat de leurs peres et meres, ce qui semble ne leurs donner l'exclusion que pour succeder ab intestat; mais l'art. 186 detaillé porte qu'ils ne peuvent pas etre instituez heritiers par testament, ou dispositions de derniere volonté; et l'art. suivant porte que si les susdits peres et meres n'ont point d'enfants legitimes, ils peuvent etre instituez heritiers, mais non pas dans l'universalité des biens. Voila, dit le brun, dans son traité des successions liv. 1.er chap. sect. 1.ere n.o 8 qu'elle est la bonne jurisprudence, les batards n'etants capables que de legs particuliers.

Des Donations

Cet auteur ajoutte que cette incapacité n'a été introduitte qu'en faveur des heritiers présomptifs des peres et meres du batard et non pas du fils, en sorte qu'un pere naturel qui n'auroit pas d'heritier, pourroit faire son batard son heritier universel, suivant la notte de m.e charle du moulin, suivant l'art. 184 de la coutume de bourbonnois, ou il dit, sed institutus excluderet fiscum: le brun au nombre 12 et suivants examine la question de sçavoir, si la prohibition d'instituer les batards de la part de leurs peres et meres, peut s'etendre a leurs ayeux: et y rapporte la dispute qui s'est elevée a cette occasion entre deux celebres

Titre dix-neuf

jurisconsultes bartbole et bale, jl se determine en faveur du premier, qui a prétendu que l'incapacité du fils naturel, ne pouvoit empecher que son pere n'instituat ses petits enfants provenus d'un mariage legitime, que cet là la plus commune opinion qui a été suivie, que cependant elle ne pouvoit etre adoptée que dans le cas ou l'ayeul n'auroit point d'enfants legitimes, suivant la loy derniere au code de naturalibus liberis, qui ne leur accorde cette liberté que dans cette supposition: liceat eis quantum voluerint suæ substantiæ in eum conferre, nullâ legitimâ sobole existente.

Des Donations.

enfin que la decision de bartbole ne doit pas etre auctborisée in damnato coitu, dans le cas, par exemple, ou un prestre feroit une institution ou un legs universel, aux enfants legitimes de son batard; parceque l'horreur qui se trouve a la naissance du fils d'un prestre, doit l'emporter sur la commiseration que l'on pourroit avoir pour ces petits enfants; Voyez bacquet dans son traitté du droit de batardise, chap. 4. n.2. et Mr. de cambolas, liv. 1er chap. 1er

Si les batards ne sont pas capables d'institution ils le sont de donations, et de legs particuliers, Voyez despringle sur l'art 3. du tit 3. de notre coutume,

tisand sur le mesme titre, art 2 et 3; mr. loüet lettre D
som. 1er

Les batards incestueux et adulterins sont, a vray
dire, incapables des donations, en ce qu'ils ne peuvent
recevoir que des aliments, mr. loüet dans ses institutz
tit. 1er regle 45 a fait une maxime generalle, de la ne-
cessité au pere naturel de fournir des aliments a ses
batards, que le jugé que qui fait l'enfant, doit le
nourrir, et en effect le pere naturel doit des aliments
a son enfant, mesme ex conc. ex ne sario scitu. V. le chap.
cum debeas au decretal de ea qui dixit in matri-
monium quem ecluit per adulterium Veyez mr.

loüet lettre A, som. 4 et bacquet du droit de batardise chap.
6.

argou chap. des donations entre vifs dit
pareillement que les batards sont incapables des donations
universelles, mais non pas des donations particulieres,
et que neanmoins, si elles absorbient tout le bien du
donateur, elles seroient sujettes a etre moderées; c'est,
ajoute-t-il, un point des plus arbitraires de notre droit,
et qui depend le plus de la prudence des juges, il faut
seulement observer qu'on ne permet de donner que des
aliments aux incestueux et aux adulterins.

Ceux qui sont morts civillement, comme les

Titre dix-neuf

religieux qui font profession dans quelques ordres; ceux qui sont condamnez à mort civile sont pareillement incapables de recevoir des donations, parcequils sont incapables de tous effects civils: jl est certain, dis duplessy, liv. 2. chap. 4, quils sont incapables de toutes donations, ou legs, si ce nest d'aliments, quod enim libet relinqui possunt; suivant l'art. 4 du titre des droits et appartenances d'gens mariez de nôtre coutume, les conjoints par mariage ne peuvent se faire aucunes liberalitez, n'y par consequent des donations entre vif.

Jl y a deux exceptions à cette prohibition: la 1ere

Des donations

lorsque ces liberalitez sont faittes du consentement des plus proches parents vivants successibles au mary, ou la femme, c'est à dire de celuy qui veut faire de pareilles liberalitez, et la 2e de lorsque par le contract de mariage jls se sont reservez la liberté de disposer par acte entre vif au profit l'un de l'autre, de sorte que hors de ces deux cas, le mary et la femme sont personnes prohibées; Voyez l'art. 21. du chap. 23 de la coutume de nevers; l'art. 210 de celle d'orleans, et l'art. 45 de celle de Blois.

D'autres coutumes ne deffendent aux conjoints que de se donner par acte de derniere

volunté: voyez l'art. 225 de celle de Bretagne; les 2 duchap. 16 de celle d'Auvergne; l'art. 147 de celle de Blois, les 4 de celle d'Auxere; et le 30 de celle de Sens.

D'autres permettent aux maris de donner a sa femme tous les meubles et l'usufruit du tier des acquets; voyez l'art. 321. de la coutume d'Anjou.

L'article 280 de la coutume de paris porte, hommes et femmes conjoints par mariage, peuvent, et leurs est loisible faire donation mutuelle et l'un et a l'autre egalement de leurs meubles, conquets et immeubles faits durant et constant le mariage, et qui sont trouvez a eux appartenir, et etre en commun

entre eux, a l'heure du trepas du 1er mourant des deux conjoints, pour en jouir par le survivant d'iceux des dits conjoints, pendant sa vie seulement, en baillant par luy caution suffisante de restituer les dits biens apres son trepas, pourveu qu'il n'y ait enfants, ou des dits conjoints; ou de l'un d'eux, lors du decez du 1er mourant.

L'article suivant permet aux peres et meres marians leurs enfants, de stypuler dans le contract de mariage, que le survivant d'eux aura l'usufruit pendant sa vie des meubles et conquets de la communauté, pourveu qu'il ne se remarie; et

l'art. 282 decide que ceux qui sont conjoints par mariage, ne se peuvent faire aucuns avantages, soit par acte entre vifs, soit par dispositon de derniere volunté; ny autrement, directement ny indirectement, en quelques maniere que ce soit, sinon par dons mutuels, tel qu'il est reglé par l'art 280.

Par l'art 46 de l'ord de 1731. concernant les donations, il est dit, que à legard des dons et liberalités que les conjoints se peuvent faire, il en sera selon les us et coutumes, jusqu'à ce qu'il ait plu à sa majesté d'en decider autrement.

cinq choses sont requises pour la validité

suivant les commentateurs de la coutume de paris, pour la validité du don mutuel entre gens mariez; 1° qu'il soit fait en sancté; 2°. de tous les meubles, conquets et immeubles fait pendant le mariage; 3°. il n'est que viager, et ne consiste qu'en usufruit, durant la vie du survivant; 4° le survivant doit donner bonne et suffisante caution pour la restitution; 5°. enfin qu'il n'y ait point d'enfants ou des deux mariez, ou de l'un d'eux.

Ces mots de la coutume de paris; directement ou indirectement; ne s'entendent pas seulement des donations, legs ou fidei commis qui se feront sous le

Titre dix-neuf

nom de personnes interposées, mais aussy de toutte sorte de pactions et stypulations faittes entre eux durant le mariage qui porteroit avantage de lun a lautre, lesquelles sont nulles, quand mesme elles seroient faittes pour remettre les choses au droit commun comme si par le contract de mariage il n'avoit été dit, que la femme n'auroit point de part a la communauté, ou quelle n'y auroit qu'une petitte portion et que depuis le mariage le mary voulut l'y rappeller suivant la coutume, ou si ne luy ayant accordé qu'un douaire préfix, il luy laissoit ensuite le coutumier, tout cela seroit nul, quoyque fait et stypulé

Des Donations

avec tous les parents qui auroient assisté au contract. Voyez l'art. 224 de la coutume de bourbonnois, qui ajoute une autre condition a celle de paris, qui est la survie de 40 jours depuis la donation; Voyez l'alliance des coutumes pag. 488 et suivantes.

En bourgogne, comme nous l'avons observé, suivant l'art. 1. de notre coutume au titre des droits et appartenances des gens mariez, la prohibition est generale de se donner entre conjoints, soit par actes entre vif, soit a cause de mort, et il n'y a que les deux exceptions, ou la reserve apposée de se donner en contract de mariage, ou le consentement des heritiers

Titre Dix-neuf

présomptifs du donateur.

Il est necessaire que la reserve de se faire des liberalités entre conjoints, ait precedé la benediction nuptialle, parceque toutes conventions posterieures contraire a la disposition de la coutume sont nulles, Voyez les commentateurs de notre coutume sur cet art. 3 du tit. des droits et appartenances a gens mariés, les arrestés de m.r le president de la moignon. page 282 N.o 69. l'art 202. de la coutume d'orleans, et la lande sur cet art.

Lorsque les conjoints qui se sont faits une reserve limitée ou a certains biens, ou a certaines

Des Donations

portions, excede la reserve par dispositions qu'ils se font; elles sont seulement réductibles a ce dont ils pouvoient disposer, mais elles ne sont pas nulles, Voyez Despringle sur le meme art. 3.

A L'égard de l'exception que notre coutume apporte a la prohibition de se donner entre gens mariez, si ce n'est du consentement des plus prochains parents vivants qui devroient succeder au donateur, si quelqu'un des parents avoit donné son consentement et qu'un autre, pareillement heritier presomptif, ne l'eusse pas donné, la donation seroit bonne par rapport au premier, et sans effet a-

légard des derniers, Voyez le commentaire de 1686. art. 3 et m.e Dupineau sur le mesme art.

Les conjoints qui n'ont pas la faculté de se donner et faire des liberalitez, et qui n'ont pas le consentement de leurs heritiers presomptifs, ne peuvent donner a l'enfant que l'un d'eux auroit eu d'un premier mariage, il y en a eu un arrest au rapport de m.r de lanteray le 18 aoust 1708 au profit de madame de lantage.

L'article 283 de la coutume de paris semble neammoins autoriser de pareils dons, dans les cas ou les conjoints n'ont point d'enfants de leurs

mariages, ne peuvent les dits conjoints contre cet art. donner aux enfants l'un de l'autre du 2.e mariage, au cas qu'ils, ou l'un d'eux aient des enfants; Voyez les commentateurs sur cet art. et Dupineau dans l'endroit cité, traité des donations liv. 1.er sect. 2.

Si les conjoints ne s'etoient reservez par le contract de mariage en bourgogne que la faculté de se faire des donations entre vif au profit l'un de l'autre, et que l'un d'eux fit un acte de cette espece pendant la maladie dont il seroit decedé, l'acte seroit nul, parequil seroit reputé donation a cause de mort, qui seroit prohibée de sorte elle ne seroit pas portée

Titre dix-neuf

dans la reserve, s'en serviront reciproquement de mesme, si ne pouvant disposer que par acte de derniere volonté, ils disposoient au profit l'un de l'autre par donation entre vifs.

Une donation mutuelle faitte entre mary et femme avec cette reserve de pouvoir reciproquement disposer, ainsy que bon leur semblera, l'un au profit de l'autre, sera nulle, parce que se seront donner et retenir, voyez la decision 82 de Mr. Loüet dans l'édition de notre coutume de 1617.

L'article 284 de la coutume de paris, porte: un don mutuel de soy ne saisit, ainsy est sujet

Des Donations

a delivrance, et pour etre valable doit etre insinuée dans les quatres mois du jour du contract, et l'insinuation faitte par l'un d'eux, vaut pour tous deux, apres laquelle insinuation le don n'est irrevocable sinon par consentement des deux conjoints; ce qui suppose necessairement que le don mutuel peut etre revoqué avant l'insinuation; ricard en son traitté du don mutuel pt. 1 chap. 4, est d'avis que la disposition de la coutume de paris, ne doit pas etre tirée a consequence dans les autres coutumes, parce que de droit les donations mutuelles se formants par le concours de la volunté des deux parties, elles sont

irrevocables avant mesme linsinuation, si ce nest du consentement des deux, ensorte que lon peut valablement en poursuivre linsinuation, malgré lempechement de lautre.

Si le don mutuel est fait par acte de derniere volonté, le survivant a la faculté de renoncer aux avantages quil auroit tiré de cette liberalité, et peut recouvrer par cette renonciation sa liberté, et révoquer sa disposition; mais sil a accepté le testament, il devient irrevocable pour celui le confirme; Voyez Ricard du don mutuel chap. 6. sect. 3. Brodeau sur mr. Loüet let. D som. 10; lon admettroit pas mesme

le survivant a revoquer quand il offriroit de rapporter ce quil auroit reçu en vertu du testament; Voyez Ricard dans lendroit cité et les arrests notables de ce parlement part: 1ere question 37.

Les veuves qui se remarient dans lan du deüil sont privées en bourgogne de tous les avantages que leurs marys leurs auroient faits tant en proprieté, quen usufruit; soit par contract de mariage, soit par quelques actes que ce soit; il y a eu un arrest general du 10 aoust 1728, et depuis plusieurs autres particuliers et notamment un rendu en laudiance publiée en 1740 par lequel

Titre Dix-neuf

non seulement la veuve qui auroit convolé en secondes nôces six semaines après le decez de son mary, fut privée des liberalitez qu'il luy auroit faittes, quoyqu'elle se fut remariée du consentement de ses heritiers presomptifs; mais encore ces mesmes heritiers furent declarez indignes de la succession du mary, pour avoir donnez leurs consentement au mariage precipité de sa veuve; Stiper. m.e Taisand sur l'art. 1.er du titre 6 de notre coutume notte 9.

Des Donations Contre L'Edit Des Secondes nôces

Des Donations

La prohibition de se donner entre les conjoints dont nous avons parlé, s'entend durant le mariage et depuis qu'il est contracté; mais, comme l'observe duplessy dans son traitté des donations liv.1.er sect 3, par le contract de mariage, ils se peuvent faire toutes donations et stypulations entre vifs, parcequ'ils sont encore libres, et loin qu'elles soient desaprouvés, au contraire on leurs accorde toutte la faculté possible par cette consideration que toutes les clauses d'un contract de mariage sont d'une auctorité inviolable: mais cela s'entend, continue duplessy, pour les premiers mariages; car pour les secondes

Titre dix-neuf

et autres subsequents, comme il se rencontre souvent des personnes veuves, qui ayant des enfants dont elles devroient etre contentes, ne laissent pas de convoler a de secondes nôces, et qui pour trouver party, proposent des liberalitez immenses, qu'elles accordent facillement par leurs contracts de mariage dans l'ardeur d'un second feu, a celuy ou celle qu'ils epousent, au préjudice des enfants qu'ils ont deja, il a été necessaire d'y apporter un frein.

Mais non seulement ceux qui convolent en secondes nôces, sont portez a faire par leurs contracts de mariage des liberalitez a ceux ou celles

Des Donations

avec lesquels ils se remarient; mais a la faveur d'une reserve apposée dans ce mesme contract, ils pourroient encore disposer a leurs profits, soit par acte entre-vifs, soit par disposition de derniere volonté; il s'agit d'examiner ce qui peut etre donné en pareille circonstance.

Les romains avoient prévenus cet abus par les loix *foemina* et *hac edictali* au code de secundis nuptiis, dont la disposition a été renouvellée par l'edit de 1560 appellé des secondes noces.

Car le 1er chef de cet edit, il est dit que, les veuves ayants des enfants, ou enfants de leurs

enfants, si elles passent a des 2.des noces, ne peuvent
et ne pourront en quelque façon que ce soit, donner
de leurs biens meubles, acquests, ou acquis par elle
d'ailleurs que de leurs premiers marys, ny moins de
leurs propres, a leurs nouveaux marys, peres,
meres ou enfants du dit mary, ou autres personnes
qu'on puisse présumer etre par dolz ou fraude
interposées; plus qué un de leurs enfants, ou
enfants de leurs enfants, et s'il se trouve division
inegale de leurs biens faitte a leurs enfants, ou
enfants de leurs enfants, les donations par elle
faittes a leurs nouveaux marys, seront reduittes

en reglées a raison de celuy des enfants qui en aura
le moins.

L'article 279 de la coutume de paris
porte pareillement; Femmes convolants en 2.des
nôces, ayants enfants, ne peut avantager son
second ou autre subsequent mary de ses propres et
acquest plus qué un de ces enfants.

La premiere observation qui convient de faire
sur cet édit, est qu'il n'a été introduit que pour les
enfants du 1.er lit, ensorte que lorsque ceux qui
convolent en secondes nôces, n'ont point d'enfants, on ne
peut en faire l'application; les lois Feminæ et hac

edictali nàvoient eüe aussy pour object que les enfants du 1er lit: Femina quæ susceptis ex priori matrimonio filiis, ad 2as post tempus ultimi statutum transierit nuptias.

La seconde de ces loix le dit de mesme; hac edictali lege in perpetuum vetitum sancimus si ex priore matrimonio procreatis liberis, pater, mater ad 2as vel 3as aut alterius repetiti matrimonii vota migraverit.

L'édit receveroit aussy son application dans le cas ou celuy qui consoleroit, n'ayant point d'enfants auroient des petits enfants; les termes de cette loix

y sont formels; que les femmes veuves ayants enfants ou enfants de leurs enfants.

En second lieu quoyque la premiere partie de l'edit ne fasse mention que des veuves consolants a des secondes nôces, il est cependant certain, que l'application s'en fait aux mary qui contracte de pareils mariages: ce qui pourroit donner du doute a cet egard, est que les marys etants compris dans la seconde partie de l'edit, il en auroit été egalement fait mention dans la 1ere si on avoit voulu en etendre la disposition a leurs egard, d'ou l'on pourroit induire que c'est une omission faitte a dessein dans la 1ere partie: cependant il est

Titre dix-neuf

certain, suivant la jurisprudence constante des tribunaux du royaume, que les marys veufs sont sujects a la 1ere partie de cet edit cette loix, comme les veuves, et cela parcequil y a le mesme motif pour les uns comme pour les autres, et dailleurs la loy hac edictali comprenant les hommes aussy bien que les femmes, et cet edit nayant été fait, que pour renouveller la disposition de cette loix, et la rendre uniforme mesme dans les pays coutumiers; il y a lieu de croire quon y a voulu assujettir les hommes comme les femmes; Voyez duplessy dans son traitté des donations entre vif, sur ledit des 2 ordes rivés, observ.

Des Donations

2, brodeau sur mr. loüet let N. sect 3, ricard des donations part 3. chap. 9. sect 12. glose 2; le brun dans son traitté des successions, liv. 2. chap. 6. sect. 1ere distinction 1ere N. 8 ou cet auteur rapporte un arrest du parlement de paris du 18 juillet 1584. qui la decidé de la sorte; tairand sur lart 1er de notre coutume Notte y.

L'article 182 de lord. de blois qui declare nuls tous dons et avantages que les femmes veuves ayants enfants de leurs 1ers mariage, feront a personnes indignes auxquels elles se remariront; 89. ricard des donations part 3eme chap. 9. glose 9.

Titre dix neuf.

En troisieme lieu la prohibition portée par l'art. 279 de la coutume de paris ne porte que sur les propres et acquests dont celuy qui convole en 2.des nôces ne peut donner qu'autant qu'à un de ses enfants; mais l'edit des secondes nôces comprend dans sa disposition toutte sorte de biens dont les femmes veuves ayants des enfants ne pourroient disposer au profit de leurs nouveaux marys.

Cet edit defend non seulement les liberalités qui seroient faites directement, mais aussy les dons indirectes faits aux peres, meres ou enfants desdits marys, ou autres personnes interposées par dol ou fraude.

Des Donations

Suivant les termes de cet edit, les peres, meres et enfants de la personne prohibée, en cette seule qualité de personnes les plus proches du 2.nd conjoint, rendent la donation sujette au retranchement de l'edit; a l'egard des autres qui peuvent prester leurs noms, ou qui peuvent etre presumé avoir été interposez par dol ou fraude, c'est sur les circonstances particulières qu'il faut se determiner.

Mais, comme l'observe le brun dans l'endroit cité, distinct. 2. le 2.nd conjoint est la premiere personne prohibée, et nul autre ne l'est qu'a cause de luy; c'est pourquoy celuy qui convole en 2.nd nôces

peut donner son bien a un etranger; pourvu que ce ne soit point une personne interposée et qui preste son nom au second conjoint.

La prohibition de l'edit a fait naitre un doute, scavoir si les enfants du second mariage sont censés personnes interposées: Duplessy dans sa septième observation des Edits cy dessus citté, dit que la prohibition ne comprend point les enfants communs des deux conjoints, quand meme la donation faitte aux enfants a naitre, quoyqu'il y eut beaucoup de difficulté, mais, ajoute-t-il, il y en a plusieurs arrets; il cite montaulond, bredeau, et ricard.

Lebrun dans l'endroit citté a nombre examine cette question, et dit d'abord que les enfants communs ne sont pas compris dans la prohibition de l'edit; ce que j'estime, dit-il, devoir avoir lieu, pourvu que les enfants n'ayent pas servis de prétexte pour donner au second conjoint; ors on doit juger de cette fraude par les circonstances particulieres.

Il ajoute que quelqu'auteurs, entre autre prierre de carte et du moulin ont regardés comme une circonstance tres pressente, lorsque la femme qui se remarie donne par avance aux enfants de son fiture mariage, et cela fondé sur ce que les

enfants a naitre n'ayant pas merité sa bienveillance,
elle n'a pas regardé que le second mary, mais que
cette circonstance seule ne suffit pas; parceque c'est
dans ces sortes de donations que la prudence de la
mere pourroit davantage, ne pouvant trop tost
assurer la subsistance de ses enfants, dont elle ne
voit pas toujours l'etablissement, a moins que dans
la suitte la donation faitte aux enfants a naitre,
ne profitte au mary par le moyen de la garde-
noble ou bourgeoise ou de tout autre usufruit.

Mais que si l'espece est toutte simple
et sans aucunes circonstances particulieres, il

faut se determiner pour la validité de la donation,
puisque le donateur se considere luy mesme plustost
que son second conjoint, quand il donne aux enfants
qu'il espere de son second mariage, son amour
paternel prevenant la naissance de ses enfants,
a quoy les loix non seulement l'invite, mais l'oblige
quelquefois, comme dans le cas de la loy si unquam
au code de revocandis donationibus, ou l'on juge que
celuy qui estoit encore dans le celibat, a dû se souvenir
qu'il pourroit devenir pere et sur ce fondement donner
des bornes a des liberalités et a des affections
etrangeres.

Titre dix-neuf

enfin l'auteur fait la distinction des donations faittes en pays de droit ecrit, et de celles qui seroient faittes en pays coutumiers; il faut dire en consequence des principes qui viennent d'etre etablis, que quand c'est la femme qui se remarie en pays de droit ecrit, la donation est suspecte, par ce qu'en donnant aux enfants de son premier mariage elle donne a son second mary a cause de la puissance paternelle.

De ces termes de l'edit; ne peuvent et ne pourront en quelques façons que ce soit donner; il resulte que cette prohibition comprend toutes sortes de donations soit par contract de mariage, soit depuis, soit entre

Des Donations

vif, soit a cause de mort et mesme toutes sortes de pactions qui degenerent a l'avantage et les stipulations extraordinaires des contracts de mariage, comme si on accordoit une portion dans la communauté plus considerable que celle qui est fixée par la coutume; il en seroit de mesme si celuy qui convole en secondes nôces ayant plus de biens que l'autre stipuloit une communauté generalle de tout bien. V. Duplessy dans l'endroit cité sixieme observation.

Bien plus j'estime mesme, dit cet auteur, que la prohibition de l'edit a lieu dans une simple

Titre dix-neuf

communauté mobiliaire contractée a l'ordinaire quand tout le bien de celuy ou celle qui convole en secondes noces ou la plus grande partie consiste en meubles et que l'autre conjoint n'en a pas de semblables: auquel cas j'ne peut pas faire entrer tous ces biens en communauté, autrement c'est un avantage indirect sujet a reduction et ne sert de rien de dire que l'avantage ne revient point ab homine, sed a lege Voyez Brodeau sur m.e Loüet lettre M. som. 3. n.o 21. Ricard des Donations part. 3 Chap. 3. glosse, N.o 1201.

Duplessy avoit d'abord crû que cette decision ne devoit avoir lieu que lorsque les

Des Donations

meubles sont d'un prix considerable par la raison que ne pouvant donner que peu sommes a la concurrence de l'enfant le moins prenant, il en resulte que l'on peut aussy faire entrer en communauté le double de cette portion en meuble et pareillement a proportion de ce que l'autre a apporté et peu de chose plus, ajoute-t-il, ne vaudroit pas la peine de brouiller une famille.

Mais par une notte mise a la marge, il s'est rectifié en disant que la prohibition avoit lieu dans toute sorte de cas sans aucune distinction, en effet quoyque de droit, suivant la disposition

Titre Dix-neuf

de notre coutume les meubles qui appartiennent aux conjoints lors de leurs mariages, soient confondus dans la communauté, cependant comme nos contracts de mariage sont susceptibles de toutes sortes de conventions; lorsque l'un des conjoints a beaucoup plus de biens meubles que l'autre, pour observer l'égalité entre eux, on met dans la communauté des meubles jusqu'à concurrence d'une certaine somme et le surplus est stipulé anciens soit meubles, soit immeubles, parceque les deux conjoints ayants une portion egale dans la communauté, il est juste qu'ils ammeublissent egalement pour faire refondre

Des Donations

la societé, en sorte que lorsque celuy qui convole en secondes nôces n'observe pas cette égualité, c'est consequemment un avantage qu'il fait et qui est dans le cas de la prohibition de l'édit: car comme l'observe le Brun sur cette question, distinction 4, n°. 10 l'on ne considere pas a quelle occasion se fait l'avantage; il suffit qu'il y en ait et principalement ceux dont on profitte en pleine proprieté.

Les auteurs examinent la question de sçavoir si un mary convolant en secondes nôces et ayant stipulé par son contract de mariage que sa femme auroit une certaine

Titre dix-neuf

somme pour tous droits quelle pourroit pretendre dans la communauté, cette somme pourroit passer pour un avantage dans le cas ou la communauté ne seroit pas utile; ce qui forme le doute est que lorsque la communauté est utile, on oblige la femme a s'en tenir a la stipulation de son contract de mariage; d'ou il semble que l'on doive conclure par reciprocité quelle doit conserver dans le cas contraire la somme fixée pour son droit dans la societé, puisque ne pouvant profiter de la bonne fortune de son mary, il ne pourroit pas juste quelle souffre de sa mauvaise fortune.

Cependant il est certain que cette

Des Donations

somme seroit aussy sujette a la prohibition de l'édit; non pas parceque c'est le prix d'un evenement incertain, mais parceque, comme l'observe du plessy N. 16, elle est donnée a une personne qu'il est defendu d'avantager ou de la donner certaine mesure.

Au nombre 16 il examine la question de scavoir si une femme convolant en secondes nôces, laisse l'option a son mary ou de restituer ses propres, ou de les retenir en payant la valeur suivant l'estimation faittes par le contract faitte par le contrat de mariage, le mary peut en consequence se conserver les immeubles et il distingue le cas ou ils sont estimez

suivant leurs justes valeurs, ou à vil prix; dans le premier cas, il peut user de l'option qui luy est deferée par le contract de mariage; dans le second, se servir un avantage prohibé, parceque se servir la mesme chose que si, sans aucunes estimations, la femme avoit donné à son mary une partie de sa dotte.

Vne autre question examinée par les auteurs consiste à sçavoir, si une femme remariée, convaincüe d'adultere, confisque sa dotte au profit de son second mary, au préjudice des enfants du premier lit, et il a été decidé qu'en ce cas elle ne peut confisquer que la mesme portion qu'elle luy auroit pue donner suivant

la disposition des loix, d'où il conclud que si elle ne luy a rien donné par contract de mariage, elle confisquera autant de sa dotte que le moins prenant des enfants du premier lit, aura dans ces biens; par cequ'à proportion de cequ'on defend à quelqu'un d'aliener, on luy defend de commettre ou de confisquer, surtout lorsceque la prohibition d'aliener est au profit d'un tiers; V. la loix 13 ff. paray. ad de damno infecto, et la loix statius florius paragr. 1er de jure fisci. de ejure

Vne si la femme a donné par contract de mariage à son second mary autant qu'à un de

ses enfants, le crime de la femme en ce cas ne luy profittera en rien.

Mais lorsqu'il y a des enfants des deux mariage, il y a lieu a une double reduction: 1.ement la confiscation de la dotte est restrainte au double usufruit, suivant l'authentique ut liceat matri, auth asrid; en second lieu l'usufruit est reduit a la valeur d'une part de l'enfant le moins prenant, en vertu de la loix 3ia. edictali au code de 2is nuptiis, voyez le brun dans l'endroit cité N. 21.

Cet auteur au nombre 9 examine encore la question de scavoir, si le mary ou la femme etants

parents et tous deux heritiers d'un deffunt, l'un mediatte, et l'autre immediatte, le mary renonce au profit de sa femme; ou si tous deux etants substitués, l'un renonce a la succession ou legs testamentaires au profit de l'autre; ou si le mary renonce a prendre la quarte falcidie ou trebellianique; toutes ces renonciations peuvent etre regardés comme des avantages sujets a l'edit des secondes nôces. il dit alors que tout cela est permis suivant la disposition du droit romain entre mary et femme, parcequ'il n'y avoit suivant le titre du digeste de donationibus inter virum et uxorem de donations probibées entre conjoints

Titre Dix-neuf

que celles qui rendoient le donateur plus pauvre et le donataire plus riche et que lón n'etoit pas présumés s'appauvrir pour manquer a gagner et a recüillir une disposition ou une succession: mais comme cette raison n'a pas lieu quand il s'agit de scavoir si une donation est sujette a la reduction de la loy, il decide que c'est une question de fait qui depend de scavoir si le mary a eu quelques motifs legitimes de renoncer au legs ou a la succession, ou si au contraire il a fait sa renonciation dans le dessein d'avantager sa femme; au premier cas, l'avantage n'est pas reductible, et qu'il l'est au second.

Des Donations

Mais le brun decide affirmativement que le mary qui renonce a prendre la quarte falcidie ou trebellianique sur les legs et fideicommis qui sont faits a sa femme n'est pas censez luy faire un avantage qui soit dans le cas de la loy, et cela est fondé sur la loy 6. parag. 15 ff de donationibus inter virum et uxorem qui decide qu'en ce cas le mary est moins censé faire une liberalité que de se conformer plus exactement et plus scrupuleusement a la volonté du defunt, cependant il seroit difficile de ne pas faire l'application de la loy en pareil cas, la quarte n'appartient de droit a l'heritier, ensorte que lorsqu'il s'en separe,

il faut necessairement un avantage au legataire, ou
au substitué; et suivant les termes de l'edit, tous
avantages, quelqu'ils soient, et de quelque façon qu'ils
soient faits, sont sujets au retranchement: il seroit
donc bien difficil de ne pas en appliquer la disposition
a la renonciation que le mary fait a la quarte
falcidie ou trebellianique sur les legs ou fidei-commis
qui seroient faits à sa femme, puis que cette renon-
ciation ne pourroit avoir en d'autres objects que
l'avantager.

Mais les avantages reciproques, comme
les dons de survie, chambre garnie quelon stipule

ordinairement dans les contracts de mariage, sont-
ils sujets au retranchement introduit par l'edit des
secondes nôces? tairand sur l'art. 1.er du titre 6 de notre
coutume notte 3 rapporte un arrest du 11 may 1648
par lequel il fut decidé que la chambre garnie
qui est un avantage reciproque et qui depend d'un
evenement douteux, n'etoit pas sujet au retranchement;
mais il rapporte deux autres arrests posterieurs qui
ont decidez au contraire que ces preciputs y etoient
sujets; l'un du 14 aoust 1663, l'autre du 22 may 1666.
et c'est a cette derniere jurisprudence qu'il faut s'arrester.
Voyez les auteurs citez par tairand.

Titre Dix-neuf

Du Retranchement sur le Douaire & L'augment.

Mais comment en doit-on user pour rapport au doüaire?

Le Doüaire est un droit qui est accordé a la femme sur les biens du mary lors qu'elle luy survit.

Quoique ce droit soit en usage dans presque toutes les coutumes, il s'y observe neanmoins differemment: dans les unes il consiste dans la moitié des biens propres du mary; dans les autres il est viager: ce n'est qu'un usufruit dans d'autres; enfin les autres ne le font consister que dans l'usufruit vis a vis

Des Donations

la femme, mais il est propre et reversible aux enfants qui proviennent du mariage Voyez de renvoy dans son traitté du doüaire, trap. 1er et N. 1er

En bourgogne il ne consiste que dans la moitié des heritages anciens dont le mary meurt vetu et saisy; Femme mariée, porte l'art. 6 du titre 15, selon la regle generale du duché de bourgogne, est douée apres le trepas de son mary sur la moitié des heritages anciens de sondit mary, dont il est mort vetu et saisy, pour en jouir sa vie durant.

Nous reconnoissons de deux sortes de doüaire; le doüaire coutumier, et le doüaire conventionel: le doüaire

Titre dix-neuf

coutumier est celuy qui est acquis a la femme de plein droit en vertu de la coutume, sans qu'il soit besoin pour cela de stipulations dans le contracts de mariage.

Le doüaire conventionnel ou divis est celuy qui est stipulé et convenu par le contract de mariage et qui est reglé autrement que par la coutume.

L'article 1er du titre 6 de notre coutume a aussy reglé sur quels biens la seconde femme doit prendre son doüaire soit coutumier, soit conventionnel, il decide qu'elle le prendra sur la portion de la succession de son mary qui appartient aux enfants qu'elle a eu de luy

Des Donations

seulement, et non sur la portion des enfants venus d'autres mariage; si l'homme a des enfants de plusieurs lits, la derniere femme survivante icelluy son mary, demeure dotée sur la portion de l'heritage de sondit mary appartenant aux enfants qu'elle a eu de luy seulement, et non mie sur la portion des enfants des autres lits, soit en doüaire divis ou coutumier. Chasneux observe sur cet art. que les loix favorisent les enfants du 1er lit, n'etant pas juste que leurs portions soit diminuée par une femme etrangere a leurs egards; cum aequum non sit, rem liberi prioris matrimonii per 2d. vota graventur.

Il faut donc pour ce trois conditions, et qu'elles

Titre Dix-neuf

concurrent cumulativement: la 1.ere que le pere qui a convolé en 2.des nôces ait des enfants de son premier mariage; la 2.nde que ces enfants aient survecu a leurs peres, et la 3.eme qu'il y ait des enfants du 2.nd lit; Loyseau taizand sur cet art. notte 3.

L'article 273 de la coutume de paris porte, quand le pere a été remarié plusieurs fois, le doüaire coutumier des enfants du 1.er lit et la moitié des immeubles qu'il avoit lors du 1.er mariage et qui luy sont avenus pendant le premier mariage en ligne directe et le doüaire coutumier des enfants du 2.nd lit est le quart des immeubles ensemble la moitié tant

Des Donations

de la portion des conquests appartenants au mary, faits pendant son premier mariage, que des acquests par luy faits depuis la dissolution du premier mariage, jusqu'au jour de la consommation du second; et la moitié des immeubles qui luy echet en ligne directe pendant le second mariage ainsy consequemment des autres mariages.

Le doüaire dans la coutume de paris est propre aux enfants et cette disposition est d'autant plus rigoureuse que si le pere a été marié plusieurs fois et que depuis son 1.er mariage, il a contracté des dettes, les enfants du 1.er lit en s'en tenant au doüaire, auront

Titre dix-neuf

la moitié des heritages que leurs peres possedoient et qui leur sont avenus pendant son premier mariage; les enfants du second lit au contraire n'auront rien a prétendre que pour le payement des dettes contractées depuis le premier mariage, de façon que si ces dettes absorbent tout le surplus des biens du pere, les enfants du second lit n'auront rien, pas mesme leurs legitimes dans le doüaire des enfants du 1er lit; parceque le doüaire coutumier des enfants dans cette coutume, n'est pas une donation, ny une liberalité du pere envers eux, mais un droit qui leur est acquis par la force de la loix, c'est une créance que les enfants ont sur les biens du pere et qui n'est consequemment sujette a

Des Donations

aucunes legitimes; Voyez Berenuson dans son traitté du doüaire, chap. 11. N.3. et suivant.

L'article 254 de la mesme coutume contient une disposition singuliere; il y est dit que si les enfants du premier mariage meurent avant leurs peres pendant le second mariage, la veuve et les enfants du second lit n'ont que tel doüaire qu'ils eussent eüs si les enfants des premiers mariages étoient vivants, tellement par la mort des enfants des premiers mariage le doüaire de la femme et des enfants du 2ond lit n'est augmenté, ainsy consequemment des autres mariages, ce qui est contraire aux motifs qui ont fait introduire les rétranchements

Titre Dix-neuf

des liberalitez des secondes mariages; les loix feminæ et hac edictali et l'edit des secondes nôces n'ont eû pour objet que l'avantage des enfants du premier lit, aussy comme nous l'avons observé, la restriction du doüaire de la seconde femme n'a-t-elle lieu en bourgogne que dans le cas ou le mary a des enfants du premier lit qui luy survivent et les auteurs conviennent que la disposition de la coutume de paris ne doit point etre tirée a consequence pour les autres coutumes qui n'en disposent pas de même.

La coutume d'artois decide comme la nôtre que le doüaire ne se prend pas sur la portion des enfants du

Des Donations

premier lit, Voyez les art. 122 et 124. de cette coutume.

Dans d'autres coutumes le doüaire est reglé pour les premiers et subsequents mariages, si le doüaire du premier mariage est la moitié, le second sera le quart, et le tier le huitieme porte l'art. 134 de la coutume de mans; Voyez l'art. 186 de celle de senlis; le 187 de clermont et l'alliance des coutumes page 561.

Le doüaire coutumier soit qu'il consiste en l'usufruit seulement, comme en bourgogne, soit qu'il soit propre aux enfants, comme a paris, n'est pas sujet au retranchement de l'edit des secondes nôces, tant parceque c'est une liberalité qui ne vient pas du mary que les

enfants du premier lit n'en souffrent rien au moyen des precautions qui ont été prises par les coutumes; Voyez Duplessy dans l'endroit cy dessus cité, 6.ème observation; Ricard des donations part. 3. chap. 3 glose 2 N. 1220. et suivants; argoux dans son institution au droit François tom. 2. liv. 3 chap. 18. pag. 195; Dennisson traitté du Doüaire chap. 11 N. 4. le brun traitté des successions liv. 2. chap. 6. sect. 1.ere distinction 4. n.o 21.

A Légard du Doüaire divis qui, comme nous l'avons observé, depend de la convention des parties, les mesmes auteurs conviennent qu'il n'est pas sujet au retranchement lorsqu'il n'excede pas le coutumier, mais

que s'il l'excede, il doit etre réduit a la valeure du coutumier.

Lebrun dans l'endroit cité, n.o 22 examine la question de sçavoir si dans une coutume qui declare expressément qu'il n'y a point de Doüaire coutumier, mais que les parties en peuvent stipuler, comme il est dit par l'art. 12 du titre des mariages de la coutume de Berry pour la ville et prevosté d'Issoudun, la stipulation qui en seroit faitte a une seconde femme pourroit etre regardée comme un avantage sujet au retranchement de l'Edit; il observe d'abord que Lotomassiere decide au liv. 2. chap. 48, que c'est une liberalité qui est sujette

Titre Dix-neuf

a l'édit, et aprez avoir raporté les raisons de part et d'autre
jl se réunit a l'avis de la Lotomassiere, par ce que dans ce cas
le doüaire est une donation pour le tout, desque la femme
la en entier de la disposition du mary, ne luy etant pas
due par celle de la loy qui n'accorde point de doüaire.

L'augment de dotte qui est en usage
dans les pays de droit ecrit est une portion des biens du
mary qui est accordée a la femme dans le cas ou elle luy
survit; cette portion n'est pas la mesme dans tous les pays,
au parlement de toulouse elle est de la moitié de la dotte de
la femme sans aucunes distinctions; au parlement de
grenoble l'augment des personnes nobles est plus fort que

Des Donations

celuy des roturiers: au parlement de bourdeau celuy des filles
est de la moitié de la dotte, et celuy des veuves du tiers, dans
les pays de droit ecrit du ressort du parlement de paris
quand la dotte est en argent, l'augment est de la moitié;
et quand jl ne consiste qu'en immeubles, l'augment n'est
que du tiers. Despeis. arrests tom 2. liv. 3. et chap. 10.

L'augment est en usage en bugey
qui est du ressort du parlement de cette province: revelle
dans sa remarque 58 dit que c'est une complaisance
effeminée et une mauvaise drogue qui nous est venue
de la les monts, qu'il est descendu jusqu'en bugey, mais qu'il
n'a pas passé la riviere d'ain, qu'il est dû par un usage

constant, par une loix non escritte du pays sans convention
ny stipulations.

Dans les pays ou il n'est pas deu d'augment
de droit, on est dans l'usage de le stipuler dans les contracts
de mariage; m.r le president Faber dans son code liv. 5. tom.
1.er rapporte l'usage de l'augment en Bugey, soit qu'il soit
deu par la force de la loix ou de la stipulation qui est
apres la mort de la femme il est reversible aux heritiers
du mary et que, s'il y a des enfants, elle est obligée de les
leurs conserver; sæpius relatum est in provinciâ bugiensi
consuetudinem inveteratam obtinuisse, ut defunctâ sine
liberis muliere, cui dotis augmentum, sive incontracto

matrimonii donatum, sive ex more regionis acquisitum
fuerat, revertatur augmentum ad mariti hæredes et
quoscumque etiam extraneos.

Mais dans l'allegation unique sur cette
definition, il dit que la femme peut acquerir la proprieté
de son augment en se reduisant a la moitié; intelligo
tamen hanc consuetudinem bugiensem nisi mulier malit
esse contenta augmenti parte dimidiâ, quo casu pars tam
illam dimidiam habet sibi pleno dominii et proprietatis
jure, nec eam reddit extraneis mariti sui hæredibus,
electionem igitur habet an malit toto dotis augmento
frui quandiu vivat, restituto post mortem suam

Titre Dix-Neuf

extraneis, an vero dimidiam partem augmenti habeat sine onere restitutionis plane liberis omni casu augmentum servare cogitur.

L'augment en bugey ne consiste dans quelque un simple usufruit qui, comme nous venons de le voir, peut etre convertit en proprieté dans le cas ou jl n'y a point d'enfants; c'est une liberalité conditionnelle que la femme ne peut gagner qu'en survivant a son mary; si mulier supervixerit; voyez revel quest n°. 4, doute 2 rend et 6ème m.r meynard liv. 4 chap. 66. mais quelle est la portion de la femme pour son augment? jl y a sur cela plusieurs distinction a faire; en premier lieu

Des Donations

si la dette de la femme est constituée en argent, jl sera de la moitié, de façon meme que m.r le president Fabre pretend que l'on ne peut en diminuer la quotité par quelques conventions que ce soit; voyez la definition 3 du titre de donationibus ante nuptias ce qui doit neanmoins etre entendu pour les pays ou cette liberalité est de droit et non pas pour ceux ou l'augment n'est plus que lors qu'il est convenu, parceque si l'on peut n'en point constituer, on peut y apposer en le stipulant tels conditions que l'on juge a propos: en second lieu si la femme n'a point de dette, jl ne luy est point deue d'augment, consuetudinarium illud augmentum de quo

Titre Dix-neuf

proximè dicimus, tùm deberi intelligitur, cùm apparet de dote quæ constituta sit, et quidem pecuniâ, nam si nulla profertur dotis constitutio, sicuti dos est, ita dotis neque dotis augmentum ullum intelligi potest. dit m.r le president, Sabre dans la definition 4 du mesme titre.

En troisieme lieu si la femme se constitue des immeubles et que par le contract de mariage on en ait pas fixé l'augment, ce magistrat decide dans la meme definition que dans ce cas la jouissance des immeubles n'étant pas aussy utile au mary que la dotte constituée en argent, il ne seroit pas juste de fixer l'augment a la moitié de la valeur des heritages sed arbitrio boni viri ex personarum

Des Donations

qualitate potius, quam ex dotis comparatione.

Resel dans l'endroit citté de dite 3.eme dit que pour l'ordinaire on le fixe autier ou au quart de la valeur des biens, les dettes de la femme prélevées: en quatrieme lieu, si la dotte n'étoit pas certaine, comme si la femme ne s'étoit simplement constituée tous ces biens en quoy qu'ils puissent consister, en ce cas il ne seroit point deu d'augment, a moins que la femme ne justifiat ce qui auroit été touché par son mary; Voyez m.r le president Sabre dans l'endroit citté definition 3.

L'augment soit qu'il soit deu par la force de la loix ou de la stipulation est-il sujet aux

Titre Dix-neuf

retranchement de l'edit des secondes nôces ? au parlement
de toulouse il y est declaré sujet, Voyez m.e de cambolas
liv. 2. chap. 36; on en juge de meme au parlement de
grenoble et de paris pour les pays du ressort de ce dernier
qui se regissent par le droit ecrit, Voyez basset liv. 1.er tome
4 chap. 2. henry tome 1.er liv. 4. chap. 105; argoux liv. 3
chap. 18 donne la raison de difference entre le doüaire et
l'augment et cette raison vient de ce que les coûtumes ont
reglé le doüaire par rapport aux biens du mary et
l'ont diminué a proportion des divers mariages; au lieu
que l'augment pourroit etre si immense qu'il absorberoit
tous les biens du mary; on juge pareillement au parlement

Des Donations

de cette province l'augment sujet au retranchement de
l'edit des secondes nôces, il y en a eu un arrest formel
au mois de janvier 1728 au rapport de m.r Feutelot
de berenuve entre les s.rs ruet fils du 1.er lit, contre le s.r
meunier cessionnaire de la seconde femme de m.r ruet pere,
quoique l'augment dont il s'agissoit fut dû dans un pays
ou cette liberalité est de droit.

On ny stypule pas ordinairement d'augment,
mais seulement un don de survie qui est ordinairement
le double pour la femme de ce qu'elle stypule au profit de
son mary qui fait aussy donation a sa femme de bagues
et joyaux, lesquels n'ayant pas etez estimez par le

contracts de mariage, on tes regle suivant la condition des parties au vingtieme de la dotte de la femme entre roturiers, au dixieme entre nobles, et au tier entre des gens d'un rang tres distingué. Voyez mr. le president Faber titre de jure dotium definition 6 ces liberalitez provenantes du mary sont sujettes au retranchement de l'edit des secondes nôces, Voyez revel dans sa remarque 68 ch. 6 dans sa question 21. partie 2.

Nonobstant toutes liberalitez qui proviennent de celuy qui convole en secondes nôces sont sujettes au retranchement de l'edit qui se sert de termes prohibitifs et comprend toutes sortes de liberalitez de quelques especes

qu'elles soient; ne peuvent et ne pourront en quelques façons que ce soit donner &c.

Au Profit De Qui Retourne Le retranchem. Ordonné Par L'edit.

Mais il faut pour pouvoir en faire l'application le concours de deux circonstances: la 1.ere que celuy qui convole ait des enfants du premier lit: la 2.nde que ces enfants luy survivent, car s'ils venoient a decedar depuis son second mariage et avant luy, comme le motif de la loix cesseroit, on ne pourroit s'en prevaloir contre le second conjoint, Voyez Duplessy dans le endroit cité

5ème Observation, arrest liv. 3. chap. 18, le brun dans
l'endroit cité, distinction 1ère N. 3.

Les filles qui auroient été mariées et qui seroient
exclues de la succession de leurs peres et meres, soit
par une renonciation tacite, soit par une renonciation
expresse peuvent-elles profiter du retranchement
de l'édit? Duplessy dans l'endroit cité se determine avec
grande raison pour l'affirmative; premierement parceque ce
seroit une voye de frauder l'édit; et en second lieu
parceque les renonciations de succession ne sont introduites
qu'en faveur des autres enfants; de sorte que quand elles
n'en ont point d'autres, elles n'ont pas lieu et enfin

parceque la femme ne profitte pas de ce retranchement
en qualité d'heritiere, mais c'est un benefice que la loix
luy attribue.

Duplessy agitte une autre question qui
trouve susceptible d'une bien plus grande difficulté,
lorsque le donateur a laissé des enfants d'un second
mariage sur le fondement que la fille qui a renoncé est
exclue par cette cause, donc il semble que le donateur ne
puisse etre privé des liberalités qui luy ont été faittes
par ces propres enfants, ny la donation affoiblie, quand
la renonciation de la fille du 1er lit auroit été faitte avant
le consolat en secondes noces; parceque en ce cas, le donateur

lors de s~~on donation~~ second mariage ne trouvoit plus d'obstacles pour donner.

Berroyer pretend au contraire que cette difficulté n'est pas si grande qu'elle la paroit a duplessis, qu'elle se decide par un principe dont tout le monde convient, que le retranchement et les reserves de l'edit des secondes nôces sont reversibles de droit aux enfants, qu'il ne peut avoir de question que par rapport au freres germains de la fille qui a renoncé, pour sçavoir s'ils auront la portion qu'elle auroit eue au retranchement si elle n'avoit pas renoncé, comme ils y prennent sa part heréditaire dans la succession.

Les auteurs ne sont pas en effect d'accord sur cette question; M.r de cambolas liv. 6. chap. 12 et henry tome 1.er liv. 4 chap. 6 s'entiennent que la fille non obstant sa renonciation doit partager son retranchement avec ses freres germains du mesme lit qu'elle: le Brun livre 2 chap. 6, sect. 1.ere distinction 3 e N.o 8 decide au contraire que la fille qui a renoncé, ne peut participer avec ses freres germains au retranchement, parce que cette comme en consequence de sa renonciation, elle n'a point rien dans les biens de sa mere au cas qu'elle n'eut pas contracté un second mariage, aussy ne doit-elle rien avoir malgré son convoi duquel elle ne doit point

Titre Dix-neuf

tirer avantage au prejudice de ceux en faveur desquels sa renonciation est faitte.

Il paroit qu'il faut s'en tenir a l'avis de Mr de Cambolas et d'Henry, parceque desque l'enfant du premier lit ne profitte pas du retranchement en qualité d'heritier, mais par la disposition de la loix qui le luy defere, sa renonciation ne peut luy faire perdre cet avantage, V. Mrs Loüet lettre N. som. 3; Dipar dans sa decision et Mr Mainard tiv. 4. chap. 2.

Mais dans le cas ou la fille qui a renoncé n'a point d'enfans germains, mais en a du second lit, doit-elle seule profiter du retranchement; ou y

Des Donations

viendroit-elle en concurrence avec ses freres et soeures du second lit? Et envoyer pretend sur du plessy dans l'endroit cité, a sur d'epluy, adopte la distinction faitte par le brun aussy dans l'endroit cité, ou la fille a renoncé avant ou apres le second mariage de son pere ou de sa mere; au premier cas n'etant pas reputés avoir renoncé en faveur des enfants du second mariage, sa renonciation est inutile, et elle pourra demander le retranchement au second cas comme si elle n'eut pas été exclue de la succession, s'il ne s'etoit pas remarié, il est juste qu'elle concoure avec les enfants du second lit.

Des autres Peines Contre L'edit Des secondes

Titre Dix-Neuf

Nôces.

Les coutumes ont encore imposez plusieurs peines en haine des seconds mariages; il est dit par l'art. 8 du titre des enfants de plusieurs lits de notre coutume, que la femme qui est baillistre, administratrice, ou tutrice de ses enfants, quand elle se remarie après le trépas de son mary, ne perd point la dite baillisterie, administration ou tutelle de ses enfants a elle demeurée de son mary trepassez.

Cet article a été reformé par le suivant qui a été ajouté lors de la reformation de notre coutume, celuy-cy porte: sera tenue la femme mettre par inventaire par nôtre

Des Donations

royal ou officiers des lieux, deux des dits parents plus prochains appellés, tous les biens meubles et immeubles des dits enfants, sans en rien recéller, dont elle se purgera par serment; lesquels meubles, ensemble les fruits des dits immeubles seront sujets a restitution, au cas qu'elle convole en secondes nôces, auquel cas elle perdera la baillisterie et administration, et sera tenue faire pourvoir d'autres tuteurs et administrateurs a ses dits enfants, et rendre compte de son administration avant que de se remarier, et de tout cy dessus sera tenue de bailler caution suffisante prenant la dite baillisterie, et au dit cas des secondes nôces, ou ayant

Titre Dix-neuf

satisfait a ce que dessus, demeurera seulement chargée de sa portion des dettes, et aura ses droits suivant la dite coutume et son traitté de mariage; et a été derogé a tous articles ecrits en la dite coutume contraires a ce.

La bailliste'rie est la garde et administration que notre coutume donne aux peres et meres nobles des personnes et biens de leurs pupilles: les articles 2 et 5 du titres des enfants de plusieurs lits expliquent en quoy consiste ce droit, quels en sont les charges et la difference qu'il y a entre le pere et la mere bailliste's.

Des Donations

Il est dit dans le premier de ces articles, entre gens nobles, la femme, apres la mort de son mary, peut, si elle le juge a propos, prendre la bailliste'rie de ses enfants du consentement des parents, a moins que le pere n'en eut autrement disposé, et qu'en ce cas elle s'appliquera a son profit les meubles et les revenus jusqu'a la puberté de ses enfants en supportant les charges.

Le second de ses articles porte: entre gens nobles, si le pere des enfants survit sa femme leurs meres, il demeure bailliste et legitime administrateur des corps et biens de sesdits enfants, et prend tous les meubles a son profit et

Titre Dix-Neuf

fait les fruits des heritages des dits enfants siens jusqu'a
ce que ses dits enfants soyent en age suffisant et separez
de leurs peres, parmy ce qu'il supporte les charges semblables
que fait la mere declaré en l'article precedant, c'est a
dire, qu'il est chargé d'acquitter les enfants de toutes
dettes et frais funeraux, de les alimenter, vetir et habiller,
de maintenir les heritages bien et suffisamment et les
rendre aux enfants en bon et suffisant etat; Voyez la
difference qui est a faire entre le pere et la mere baillist

M.e gabriel davot dans son traitté sur la baillisterie.

elle doit etre de plus majeure c. dd. ans.

L'article 9 citté a la page 555 a un effect
retroactif en ce qu'il prive la mere qui se remarie non seulement

Des Donations

de la baillistrie pour l'avenir, mais encore pour le passé; ces
termes, lesquels meubles, ensemble les fruits des immeubles
seront sujets a restitution au cas qu'elle se remarie ne
peuvent laisser aucuns doutes a cet egard.

Mais le pere par son convolat est-il privé
egalement de la baillistrie?

La coutume ne fait mention que de la mere et
ne peut-on pas dire que le mesme motif qui prive la
femme, peut s'appliquer au pere; chasseneux la ainsy
pensé; cependant la commune opinion est que le pere
qui se remarie ne perd pas la baillisterie, inclusio unius
alterius est exclusio, Voyez davot dans l'endroit citté,

Titre Dix-neuf

l'auteur des nottes sur le mesme traitté en taisand sur cet
art. 9 Notte y cruit rapporte la disposition des differentes
coutumes
qui porte que si la mere qui a pris le bail de ses enfants
mineurs se remarie, elle perd le bail et que si le pere
se remarie, il ne le perd pas.

Ce mesme article de nostre coutume fait perdre
a la mere qui se remarie la tutelle de ses enfants, ce qui
est conforme au droit romain, Voyez l'authentique sacra-
menta au code quando mulier tutele Lege pereat,
suivant la loy 6 au code ad S.C. tertullianum la mere
qui convolle sans avoir donné de tuteur a ses enfants
etoit privée de leurs successions.

Des Donations

L'article que nous examinons de la coutume
qui prive la mere de la tutelle quand elle se remarie a fait
naitre la question de scavoir si elle peut obliger les
parents a nommer un autre tuteur, ou si au contraire elle
peut etre contrainte a rester tutrice si les parents jugent
qu'il est de l'utilité de ses enfants qu'elle en continue
les fonctions.

J'ay vû, dit Philipe de villers, deliberer la mere
sur une declaration pareille des parents; car la demission
de la tutelle faitte par la mere tant en suivant notre
coutume que l'authentique sacramentum est introduitte
en faveur des enfants, et en haine des secondes nôces;

tutores quos posteaquam bona pupillorum administraverunt, a presidè provinciæ quasi re integrâ excusari se impetrasse adseverat, periculum administrationis evitare minime posse manifestum est. lis. 2. au code si tut. et curat. fats. allegato excusatus sit; vide etiam l. 17. §. 6. ff de excusationibus. despringle sur ce mesme arth. dit: atque etiam regula juris est quod à cujus favore est introducta et cum non debere in ejus odium detorqueri.

La garde noble est un droit que plusieurs coutumes donnent aux peres et meres de jouir de la totalité ou d'une partie des biens de leurs mineurs pendant le tems

et aux charges reglées par ces coutumes.

En plusieurs la garde a lieu en faveur des nobles seulement; en d'autres elle appartient aux nobles et aux bourgeois la restraingnant au fief; en d'autres elle a lieu pour les bourgeois comme pour les nobles et sur tous les immeubles sans distinction de fief ou autres V. de renusson traitté des gardes nobles, chap. 2. Nombre 6. et 10.

Dans le ressort de la coutume de paris la garde noble y est admise et la garde bourgeoise en faveur des habitans de cette capitale seulement par un privilege particulier, ce droit consiste ordinairement

dans l'usufruit des biens des mineurs qui appartient au gardien pendant le tems determiné par la coutume.

Suivant l'art. 268 de la coutume de paris le gardien perd la garde par le convolat sans aucunes distinction du pere et de la mere, ce qui est contraire a nos usages, puisque, comme nous l'avons observé, le pere ne la perd pas en bourgogne; Voyez les commentateurs sur cet article.

Suivant l'art. 25 de la coutume d'orleans le gardien ne perd la garde lorsqu'il se remarie que dans le cas ou il ne veut la continuer ou refuse de donner caution pour la seureté des mineurs; et l'article

157 de la coutume d'artois porte expressement que le gardien ne perd pas cet avantage par son convolat.

Plusieurs autres coutumes ne la font perdre que a la mere et decide nommément que le pere la garde Voyez de renusson dans le meme traitté ch. 10 page 210 et suivantes

La premiere partie de l'edit des secondes nôces apres avoir dit que les femmes ayants enfants ou enfants de leurs enfants si elles passent a des nouvelles nôces ne peuvent et ne pourront en façon que ce soit donner de leurs biens meubles, acquets ou acquis d'ailleurs que de leurs premiers marys ny moins

leurs propres a leurs nouveaux marys, peres, meres ou enfants des dits marys ou autres personnes qu'on puisse présumer etre par dol ou fraude interposées plus qu'a un de leurs enfants ou enfants de leurs enfants; ajoute et s'il se trouve division inegale de leurs biens faitte entre leurs enfants ou enfants de leurs enfants, les donations par elle faittes a leurs nouveaux marys, seront reduittes et mesurées a raison de celuy des enfants qui en aura le moins.

On demande a cet occasion si un enfant avoit moins que sa legitime et s'y tenoit, si le second conjoint seroit obligé de se contenter d'une pareille portion, l'on le restraignant a la portion de l'enfant le moins prenant.

Duplessy dans l'endroit citté observation 1. decide que la reduction ne sçauroit se faire a moins de la legitime; le Brun aussy dans l'endroit citté Distinct. 1.ere N.o 3 pretend que cette question ne peut faire naitre un doute raisonnable.

Cependant on voit qu'au parlement de Bourdeaux le second conjoint est reduit a ce qui a été laissé a l'enfant le moins prenant, sans qu'il le puisse obliger a demander sa legitime. Voyez Argout dans l'endroit citté, Bacquet des secondes nôces chap. 30. la perriere lettre A. N.o 9, mais on juge dans les

Titre Dix-neuf

autres parlements suivant l'avis de Duplessy et le Brun.

Voyez Brodeau sur m.e Loüet lettre N. sommaire 3 et Nombre 33 et Faizand sur l'art. 1.er du titre 6 de notre coutume. Nota 6. Voyez la loy 6 au code de secundis nuptiis qui decide ainsy cette question ita tamen ut quarta pars quæ eisdem liberis debetur ex legibus nullo modo minuatur.

L'édit ne declare pas nuls les dons faits aux seconds conjoints, mais les rend sujets a réduction, ensorte qu'au lieu d'annuller les actes qui contiennent ces dons, ils doivent seulement etre restraints a ceux dont on pouvoit disposer.

Il faut 2.o que les enfants survivent au donateur

Des Donations

celuy qui a fait les liberalitez pour que l'on puisse faire l'aplication de l'édit, et s'ils etoient morts depuis le 2.nd mariage, leurs heritiers ne seroient pas fondez a demander le retranchement; c'est un principe certain et dont tous les auteurs cy devant. conviennent.

Mais a qui le retranchement doit-il appartenir? est ce aux enfants du 1.er lit seulement; ou tant a eux, qu'a ceux du second lit?

On peut dire pour les premiers que les loix et l'édit des secondes nôces n'ayants été faittes qu'en leur faveur, ils doivent seuls participer au benefice qui en derive; on peut opposer en faveur des seconds,

que d'une part ils ne sont pas compris dans la disposition de ses biens qui n'ont eues en vüe que les seconds conjoints, que d'autre cotté leurs conditions doit etre egale suivant les droits du sang et de la nature avec les enfants du 1er lit ensorte que l'excedant des liberalités rentrant dans le patrimoine du donateur, il est juste que les enfants tant du 1er que du second lit y participent egalement.

Dans les pays de droit ecrit le retranchement est adjugé en entier aux enfants du 1er lit a l'exclusion de ceux du second lit et dans les pays coutumiers il se communique aux uns comme

aux autres Voyez ricard des donations part. 3. Nombre 1288. le brun des successions liv. 2, chap. 6 section 1ere distinct. 3 Nomb. 13 et 14; et Mr. de cambolas liv. 4. chap. 13; berbois en son traitté des secondes nôces chap. 22.

argou tome 2 liv. 3 chap. 18. page 193, l'auteur des arrest notables de ce parlement, tome 2, Quest. 309. Nomb. 15 et suivans soutient qu'en bourgogne le retranchement appartient aux enfants du premier lit seulement.

Lebrun dans le droit cité Nomb. 18 et 19 examine la question de scavoir si le second conjoints doit avoir part aux retranchement et se determine pour

Titre Dix-neuf

l'affirmative sur le fondement que s'il ne participoit pas au retranchement, il n'auroit pas autant que l'enfant le moins prenant: cependant son avis n'a pas prévalu: Voyez Henry tome 1.er Numb. 4 Quest. 69. Brodeau sur mr. Loüet lettre N. som. 3 Numb. 21. ricard des donations part. 3 Numb. 13.

Mais tous les enfants du 1.er lit participent-ils également au retranchement, ou a proportion de ce qui leur vient dans la succession? Duplessy dans sa 9.ème observation decide a cet egard 1.° que les enfants ne prenant pas ce retranchement en qualité d'heritiers, mais seulement en qualité d'enfants, c'est un bien que

Des Donations

le donateur a abandonné, d'où il resulte que les enfants ne le recoive pas de luy, mais de la loix: ensorte que quoique les enfants ne renoncent pas a la succession, ils prennent ce retranchement.

Secondement que si les uns acceptent la succession et les autres y renoncent, les renonçants ne laisseroient pas d'avoir part a la succession; il en seroit de mesme de ceux qui auroient renoncer a leurs legitimes.

Lebrun au nombre 23 et suivants examine la question de sçavoir si le consentement que les enfants pourroient donner a la liberalité, quoy que

excessive, formeroit obstacle au retranchement; comme dans le cas ou ses enfants auroient assisté au contract de mariage et seroient censés en avoir approuvé les stypulations par leurs signatures; il decide que cet espece d'approbation n'empecheroit pas le retranchement, parceque celuy qui souscrit un contract de mariage n'est pas censé par cela se departir de ses droits.

Il va mesme plus loin: car il soutient que le consentement exprés a la donation n'empecheroit pas le retranchement; parceque les enfants ne seroient pas presumez l'avoir auctorisé que jusqu'á concurrence

de ce qu'il etoit permis de donner suivant les loix, auquel l'on peut ajouter d'une part qu'un consentement de cette espece ne peut jamais etre regardé comme libre et d'un autre coté l'Edit des secondes nôces se servant de termes prohibitifs et etant fondé sur l'interest public, il ne paroit pas qu'on puisse y deroger par des conventions particulieres.

Sur La Seconde Partie de L'Edit Des Secondes nôces.

Il y est dit: et ait regard des biens a icelle veuve acquis par dons et liberalités de leurs defunts

marys, elles ne peuvent et ne pourront faire part a
leurs nouveaux marys, ainsy elles seront tenues de les
reserver aux enfants communs d'entre elles et leurs
marys de la liberalité desquelles iceux biens leurs y
seront avenus; le semblable voulons etre gardé es
biens qui sont venus aux marys par dons et liberalitez
de leurs defuntes femmes tellement qu'ils n'en pourront
faire dons a leurs femmes, mais soyent tenus les garder
aux enfants qu'ils ont eus de leurs premiers marys;
toutte fois n'entendons par ce present notre edit bailler
aux dittes femmes plus de liberté de disposer de leurs
biens qu'il ne leurs a cy devant loisible par les coutumes des

pays auquel par ces presentes n'est derogé en tant qu'elles
restraignent plus ou autant la liberté des dittes femmes.

La premiere question que cette disposition presente
consiste a scavoir si, etant que ceux qui se remarient,
ne peuvent faire aucune part aux deux conjoints
des liberalitez qu'ils ont receues de leurs premiers mariage,
cette prohibition ne comprend que les deux conjoints, ou
si elle contient une interdiction generalle envers toutes
sortes de personnes; il est certain que la prohibition
comprend toutes sortes de personnes indistinctement
et toutes sortes d'alienations, ce qui derive de ces termes
ains seront tenus les reserver aux enfants d'entre

Titre Dix-Neuf

elles et leurs marys de la liberalité desquels iceux biens viennent.

Ce qui est une veritable substitution en leurs faveur; Voyez Duplessy sur cette seconde partie de l'edit 1.ere observ. le brun dans l'endroit cité sect. 2 distinction 2 Nomb. 1 et 2; Loizeau sur l'art. 1.er de Nomb. du titre 6 de notre coutume Note 3, coquille en son institution au droit françois titre des droits de mariage et M.e Loiseau liv. N. sect. 4.

Cette substitution ou fidei commis legale emporte non seulement la prohibition de donner lors du mariage aux seconds conjoints; mais encore toutes

Des Donations

sortes de liberalitez et toutes espece d'alienations telles qu'elles soient depuis le second mariage.

Mais quel effect donnera-t-on a cette substitution? rien produira-t-elle que a compter du 2 mariage, ou luy donnera-on un effect retroactif; dans le 1.er cas les liberalitez ou alienations ne seront interdittes que lors et depuis le second mariage, dans le second cas les anterieures a ce second mariage seront prohibées, les substitutions n'etant faittes que par ce second mariage, pourroit-elles produire quelques effects avant qu'elles ayent existées.

Duplessy dans l'endroit cité examine cette question, et se determine pour le second cas, parce qu'autrement

Titre Dix-neuf

rien ne seroit plus facil que de frauder la disposition de la loy, puisque celuy qui auroit reçu des liberalitez d'un premier mariage se disposant a un second, commenceroit par aliener ce qu'il auroit eu au moyen dequoy n'ayant rien de ces liberalitez au tems du second mariage, il rendroit nul la disposition de la loix.

Cependant cela doit etre entendu sainement, car il ne seroit pas juste que les enfants du premier lit puissent evincer un tier acquereur de bonne foy qui auroit acheté dans un tems ou le vendeur avoit la capacité de vendre et c'est la restriction que Duplessy apporte a son avis en disant que dans ce cas les enfants du 1er lit

Des Donations

doivent seulement avoir une action d'indemnité sur les biens de celuy qui a convolé en secondes nôces pour le prix des choses alienneez de bonne foy avant son convolat, a la difference des alienations faittes depuis le second mariage qu'ils peuvent faire casser; parceque pour celles la l'acquereur n'est pas censez avoir acquis de bonne foy: voyez le brun dans l'endroit citté distinction 2 Nomb. 26.

Le dernier auteur va encore plus loin que Duplessy; car au nombre suivant il decide que les enfants ne pourroient evincer le tier acquereur dans le cas ou leurs actions d'indemnité ne pourroit leurs etre utile soit

Titre Dix-neuf

sur la seconde communauté, soit sur la succession de celuy qui aurait eu des liberalités de son mariage; parceque dit-il, tel est l'effet de toutes ces actions revocatoires qui sans cela seroient le plus souvent inutiles et le détenteur n'a pas plus sujet de se plaindre que dans le cas de la loy si unquam au code de revocandis donationibus, ou on luy impute qu'il devoit connoître le titre de son vendeur et conclure que puisque son vendeur etoit un donataire ce qui luy avoit été donné, etoit sujet à revocation par survenance d'enfants; car dans l'espece dont il s'agit l'acquereur a dû prévoir que la femme ayant l'heritage de la liberalité de son premier mary, il seroit sujet à la

Des Donations

reserve de ce second chef de l'édit si elle passoit à un second mariage, et, je ne sçache pas, ajoute-t-il même auteur, que la seule revocation pour ingratitude entre toutes les actions revocatoires laquelle ne produit pas cet effet parceque le cas de l'ingratitude n'a pas dû se prévoir.

L'Edit en imposant la loy à ceux qui se remarient de reserver aux enfants du premier lit les liberalités qu'ils ont reçues du premier mariage, ne les prive pas de l'usufruit qu'ils conservent malgrez le convolat; mais sont-elles privées de la proprieté? le brun dans son traité des Success. l. 3 ch. 8 sect. 3 et suivant distingue les pays de droit ecrit d'avec les pays coutumiers; dans les premiers, celuy qui

Titre Dix-neuf

consolé est irrevocablement privé de la proprieté Voyez
mr. de cambolas liv. 4 chap. 26; henry tome 1er liv. 4, chap. 4
quest. 13; dans les pays coutumiers jl ne perd pas la proprieté
ce qui resulte des termes mesme de la seconde partie de
l'edit des secondes nôces qui n'obligent que de reserver aux
enfants du premier lit les literalitez acquises par le
mariage; Voyez mr. loüet lettre N, et Nomb. 3; duplessis
sur cette seconde partie de l'edit 4eme observ. taisand
sur le titre des enfants de plusieurs lits de notre
coutume art. 1er Notte 4 ou jl rapporte un arrest du
6 may 1689 qui l'a ainsy decidé; j'ay appris, dit-jl,
de mr. le conseillier espiard de saux, qui etoit des juges,

Des Donations

que le motif de l'arrest qui rassa tertie d'une voix, Sur quoy
bourgogne en a toujour observé l'edit des secondes nôces qui se sert
du mot, reserver; ainsy la proprieté appartient a la mere qui
se remarie; mais elle est obligée de la reserver a celuy des
enfants du 1er lit qui luy survit; et cette maxime est a
present si certaine en bourgogne qu'il n'y a plus moyen d'en
douter.

Pour que l'on puisse faire l'application de cette seconde
partie de l'edit, jl faut, comme pour la premiere, trois conditions.
la 1ere qu'il y ait des enfants du premier mariage. la seconde
que le survivant consolé a des secondes nôces; et la troisieme
que les enfants du premier mariage soient vivants, car

quoyqu'il y eut des enfants du premier mariage lors du rem-
s'ils decedoient avant le pere ou la mere remariés, ny la
prohibition d'alimenter, ny la substitution legale n'auront aucun
effect; toutes les dispositions qui auroient été faittes des
liberalités provenües du premier mariage subsisteront; celuy
qui a consolez par la mort des enfants du 1er lit, rentre
non seulement pour l'avenir; mais encore il est présumé l'avoir
toujour eu, voyez Duplessy dans l'endroit cité.

Les enfants du premier lit prenent les biens reservez
en qualité d'enfants et par le seul benefice de la loy, sans
qu'il soit besoin pour cela qu'il soit heritier, ce qui produit le
meme effect que le retranchement ordonnez par la 3e

partie de l'édit qui est devolue aux enfants du 1er lit, a quoy
Duplessy ajoutez 4eme observt, que quand il y a des enfants du
1er et du 2eme lit qui sont heritiers egalement ceux du premier
prennent par préciput les biens reservez et ne payent
cependant pas plus de dettes que ceux du second lit; voyez
Renusson sur cette observation qui décide que dans le cas ou
les enfants du premier lit seroient reduits a leurs legitimes
dans la succession du donataire, il ne laisseroient pas de
prendre les biens reservez par l'édit sans etre tenus d'en
faire limputation sur leurs portions hereditaires: car, en un
mot, dit il, ils doivent toujour avoir ces biens comme enfants de
la loy, et outre cela leurs legitimes et autres biens de la succession,

Titre dix-neuf

Quoyque l'édit ne fait mention que des enfants du 1er mariage, au profit desquels la reserve des liberalitez est faitte, il est certain que les petits enfants y sont aussy censez compris, et que tant qu'il y a des enfants du premier mariage, soit au 1er au 2nd au 3eme degrez les liberalitez leurs avisent etre reservées; Voyez le brun dans l'endroit citez et Bomb. 20.

Ces termes de l'édit des secondes nôces toutte fois n'entendons par ce present notre edit bailler aux dittes femmes plus de pouvoir et liberté de donner et disposer de leurs biens qu'il ne leurs est loisible par les coutumes des pays auxquels parces presentes n'est desrogé en tant qu'elles restraignent

Des Donations

autant ou plus les liberalitez des dittes femmes, prouvent qu'independamment des peines etablies par l'édit en haine des secondes nôces, ceux qui convolent sont en outre sujets a celles qui sont fixées par les coutumes dans l'étendue desquelles ils resident.

L'article 279 de la coutume contient une disposition singuliere a cet egard; elle decide que la femme qui convole ne peut faire prejudice a ses enfants du premier lit des acquests faits pendant son premier mariage et quant aux acquests faits avec les precedents mariages n'en peut disposer aucunement au prejudice des portions dont les enfants des dits 1er mariages

pourroit amander de leurs meres, porte cet art. en sorte que, suivant cette disposition, les femmes par leurs seconds mariages perdent la faculté de disposer des acquests de leurs premiere communauté au prejudice des enfants du 1er lit, quoique ces acquests ne viennent pas de la liberalité de leurs premiers marys, mais leurs appartiennent en vertu de la disposition de leurs coutumes qui établit une communauté de biens meubles et acquests entre le mary et la femme.

Duplessy examine la question de scavoir si la peine établie par cet art. de la coutume de paris comprend aussy bien l'homme que la femme,

sur le fondement que, quoique la 1ere partie de l'édit des secondes nôces ne fasse mention que de celle qui n'a pas laissé que d'y assujettir les marys; il pretend cependant qu'on ne leurs peut en faire l'application par trois raisons; la premiere parcequ'il est parlé de l'homme dans l'édit aussy bien que de la femme; la seconde parceque la seconde partie de la coutume est exorbitante du droit commun et ne peut conséquemment s'étendre d'un cas a un autre; et enfin parceque communément les biens de la communauté viennent des travaux du mary et non de la femme, laquelle y contribue peu: ensorte qu'il est inutil d'en interdire la disposition au mary en quelque tems que ce fut:

qu'il a été raisonnable de le defendre a la femme dans le changement de lit, d'affection et de famille Voyez le brun dans lendroit citté distinction 2 e Nomb. 3. cependant ricard est d'avis contraire part. 3 chap. 9 sect. 13, glose 11 e Nomb. 1191 et fonde son opinion sur deux arrets du parlement de paris l'un du 10 juillet et l'autre du 17 mars 1693.

Il y a encore d'autres peines etablies pour le droit en haine des secondes nôces et qui sont en usage dans les pays de droit ecrit; la mere, par exemple, qui se remarie, perd la proprieté des biens qui luy sont avenus par la succession des enfants de son premier lit qu'ils auroient recüillis de leurs peres; Voyez la nôvelle 22. chap. 46.

le brun dans lendroit citté Nomb. 28 et les auteurs par luy indiquez.

Quelles sont les formalitez des Donations?

Tous actes portants donations entre vifs seront passez par devant notaire et il en restera minute a peine de nullité; porte l'art. 1er de l'ordonnance de 1731.

La jurisprudence n'etoit pas uniforme sur la question de sçavoir si les donations entre vif par acte sous seing privé, etoient valables; Duplessy des donations

sect. 6 trouve la question fort ambiguë, cependant on decidoit ordinairement dans les pays de droit ecrit que pour la validité de ces actes, ils devoient etre passez par devant notaire, Voyez ricard des Donations part. 1ere chap. 4 sect. 1ere Nomb. 889. boutaric que observe que cet article a fait des changements considerables dans la jurisprudence qui s'observoit dans differents parlements ou l'on regardoit comme indifferent pour la validité d'une donation entre vif qu'elle fut passée par devant notaire ou sous signature privée et plus indifferent encore lorsqu'elle avoit été passée par devant notaire que la minutte fut laissée au notaire ou aux parties; mais quoyqu'il

en soit, il ne peut plus y avoir de diversité a cet egard; toutte donation doit etre passée par devant notaire, et il en doit rester minutte. on sçait mesme que par la declaration de fevrier Nomb. 1549 donnée en interpretation de l'ord. de 1539 on supposoit deja que les donations entre vifs devoient etre passées par devant notaire, puisqu'on permettant au donataire d'accepter la donation en l'absence du donateur et apres qu'elle auroit été faitte, on y a ajouté que l'acceptation s'en feroit en public.

Les donations doivent donc etre passées par devant deux notaires, ou un notaire et deux temoins, signées tant des temoins que du donateur et du donataire ou qu'il

soit fait mention que le donateur et le donataire n'ont
sceu signer de ce interpellez.

L'article 2 de l'ord. de 1539 ordonne que ces actes
soyent faits a la forme ordinaire des contracts en
observant néanmoins les autres formalités qui auront
eues lieu jusqu'à cette ord. suivant les differentes loix,
coutumes et usages des pays ou ils seront passez, mais
a l'exception de l'acceptation dont nous aurons occasion
de parler dans la suitte, on ne connoit ny ord. ny coutumes
qui prescrivent aucunes formalités particulieres pour
les donations entre vifs; ainsy pour leurs validités il
suffit qu'elles soient faittes a la forme ordinaire de tous les

autres contracts.

L'article 3 de la mesme ord. regle les formalités
extrinseques des donations a cause de mort; toutte donat.
a cause de mort, porte cet art. a l'exception de celles qui
se feront par contract de mariage, ne pourront doresna-
vant avoir aucun effect dans les pays mesme ou
elles sont expressément authorisées par les loix et
les coutumes, lors qu'elles auront été faittes dans la
mesme forme que les testaments ou codicilles, en sorte
qu'il n'y ait a l'avenir dans nos etats que deux formes
de disposer de son bien a titre gratuit, dont l'une sera
celle des donations entre vifs, et l'autre des testaments.

ou codiciles.

Ces derniers termes ont faits d'abord douter si les donations a cause de mort n'etoient pas prohibés en disant qu'il n'y auroit que deux sortes &c. mais ce doute a été levé et l'on convient actuellement que l'intention du legislateur n'a été que de prescrire les mesmes formalités a cause de mort que pour les testaments ou codiciles.

De L'acceptation

L'acceptation est de l'essence de la donation entre vif qui est remise au nombre des contracts entre synallagmatiques et qui ne peut etre parfaitte jusqu'a

ce que les parties se soient engagées reciproquement.

L'article 132 de l'ord. du mois d'aoust 1539 declare nulle toutte Donation qui n'auroit pas été acceptée et par l'art. 132 de la mesme ord. celle qui etoit faitte en l'absence des donataires, les notaires stippulants pour eux, ne pouvoit avoir effect que du jour de l'insinuation qu'elle seroit acceptée par les donataires en presence du donateur, mais par la declaration du mois de fevrier 1639 qui a modifié cet ord. il est dit que les donations faittes a personnes absentes, se peuvent accepter par les donataires en l'absence du donateur, pourvu qu'icelles donations, porte cette loy, soyent acceptées du vivant du donateur,

et qu'icelle acceptation soit faitte en presence de personnes publiques et temoins ou de deux notaires, et que l'instrument de la donation soit inseré dans la notte, a été et instrument de la dite ~~donation~~ acceptation.

L'article 5 de l'Ord. de 1731 a renouvellé la formalité de l'acceptation dans les donations entre vifs, il y est dit: les donations entre vifs, mesme celles qui seroient faittes en faveur de l'église ou pour causes pies, ne pourront engager le donateur, ny produire aucun effet que du jour qu'elles auroient été acceptés par le donataire ou par son procureur special ou general dont la procuration demeurera a ~~acceptée~~ annexée a la

minutte de la donation en cas qu'elle eut été acceptée par une personne qui aurait declaré se porter fort pour le donataire absent; ladite donation n'aura lieu que du jour de la ratification que le donataire en aura passée par devant notaire duquel acte il restera minutte; il est encore ajouté, defendons a tous notaires et tabellions d'accepter les donations, comme stippulants pour les donataires absents a peine de nullité des dittes donations.

Il n'y a d'autres derogations dans cet art a l'ord. de 1639 et a la declaration de 1749, qu'en ce qu'il est defendu au notaire a peine de nullité de stippuler pour les donataires absents, ce qui etoit auctorisez par la 1ere de ces loix.

Titre Dix-neuf

Jusqu'à l'ord. de 1731 l'on avoit toujour pensé que pour la validité de l'acceptation au nom d'autruy, il falloit que le mandataire eut une procuration speciale; l'ord. de 1731 autthorise l'acceptation en vertu d'une procuration generale; elle n'exige pas meme que celuy qui accepte au nom d'autruy justifie d'une procuration generale ou special, il suffit qu'il declare se faire fort pour le donataire absent, et il y a seulement cette difference entre le cas ou le premier justifieroit de sa procuration et celuy ou il se feroit seulement fort pour le donataire absent; que dans le 1er l'ord. n'exige pas la ratification du mandant, et que dans le second elle

Des Donations

est non seulement expressément requise, mais encore que la donation n'aura effect que du jour de cette ratification faitte par devant notaire dont il restera minutte.

L'ordonnance de 1731 assujettit a la formalitez de l'acceptation les donations meme faittes en faveur de l'église ou pour causes pies: avant cette loix quelqu'auteurs avoient néanmoins pensez que la faveur de ses donations dispensoit de la necessité de l'acceptation; Voyez et Mr. de catelan tiv. 4 chap. 66. Mr. menard liv. 1 chap. 85 et boutarique sur l'art 3 de l'ord. de 1731.

Quelques croyent aussy que quoyqu'une

donation ne peut avoir effect que du jour de l'acceptation du donataire, néanmoins le donateur etoit lié de façon qu'il ne pouvoit plus revoquer la donation: cette proposition ne peut plus etre avancée actuellement, l'art. 5. de l'ord. de 1731 ayant expressément declaré que les donations non acceptées ne pourroient engager le donateur ny produire aucun effect.

Mais il peut rester un doute dans la disposition de cet art. 5, en ce qu'il y est dit que dans le cas ou quelqu'un accepteroit une donation se faisant fort pour le donataire absent, la donation n'auroit effect que du jour de la ratification expresse que le

donataire en fera par acte passez par devant notaires; mais on ne dit pas en quel tems cette ratification sera faitte et si le donataire peut la faire mesme apres la mort du donateur.

L'article 133 de l'ord. de 1539 avoit ordonné, comme nous l'avons deja observé, que les donations faittes en l'absence des donataires, les notaires stippulants pour eux, n'auroient d'effect que quand elles seroient acceptées par les donataires en presence du donateur et la declaration de 1549 avoit decidé que les donations faittes a personnes absentes se pourroient accepter par les donataires en l'absence du donateur, pourvu que

l'acceptation fut faitte du vivant du donateur: ~
Boutarique pense que quoyque l'ord. de 1731 n'ait pas
renouvellé la mesme necessité, il faut néanmoins
que la ratification soit faitte conformément a ce qui
y est prescrit par l'ord de 1549 c'est a dire du vivant
du donateur et sa raison de penser de la sorte est que
l'art 5 de l'ord de 1731 n'a derogé a aucunes ord. ny
declarations anterieures auxquelles on doivent courir
pour ce qui a été obmis dans cet ord; a quoy l'on peut
ajouter que les mesmes motifs qui ont faits prescrire
par ces anciennes loix la necessité de la ratification
subsistant toujour, c'est une raison de faire executer

elles qu'elles ont prescrits et enfin que s'il en etoit
autrement, une donation pourroit rester en suspend
pendant un tems infini, s'il n'y avoit pas une epoque
certaine pour accomplir cette formalité.

Il faut que l'acceptation soit expresse, et pour
se servir des termes de Duplessy, par le mot acceptant,
autrement la presence et la signature du notaire a la
donation ne suffiroient pas, quand mesme il seroit
en possession des choses comprises dans la donation.

L'ordonnance de 1549 exigeoit une
acceptation expresse et formelle; sur le fondement ~
de cette loix on n'admettoit au parlement de Paris, ~

aucunes equipollences a ce terme acceptant, et c'etoit
la plus commune opinion; cependant, suivant
bretonnier, on admettoit au parlement de toulouse
que l'on ne devoit s'asservir a ce terme acceptant,
pourvu qu'il parut que le donataire avoit voulu
l'accepter.

L'article 6 de l'ord. de 1731 a suivi la
jurisprudence du parlement de paris en ordonnant
que l'acceptation soit expresse, sans que les juges,
porte cet art, puissent avoir aucun egard aux
circonstances dont on pretendroit induire une
acceptation tacite ou presumée, et ce quand meme

le donataire auroit été present a la donation et qu'il l'auroit
signée, ou quand il seroit entré en possession des choses données.

L'article y prescrit le cas ou la donation seroit
faite a un mineur ou a un interdit par autorité de
justice; il y est dit que l'acceptation pourra se faire
pour lui soit par son tuteur ou curateur, soit par ses
peres, meres ou autres ascendants, meme du vivant du
pere et de la mere pour valider la dite acceptation. et
l'art suivant porte: que l'acceptation pourra aussy etre
faite par les administrateurs des hopitaux, hotel dieu, ou
autres semblables etablissements de charité autorisez
par lettres patentes, et par les curez, et marguilliers

Titre dix-neuf

lorsqu'il s'agira de donations entre vifs faittes pour le service divin, pour fondation particuliere ou pour la subsistance et soulagement des pauvres de leurs parisses.

Il resulte de ces deux articles que les donations faittes a ceux qui sont sous la puissance d'autruy peuvent etre acceptés par les tuteurs, curateurs ou autres administrateurs.

L'article y decide de mesme que les peres et meres ou autres ascendants peuvent faire l'acceptation au nom de leurs enfants et j'ajoute que pour faire cette acceptation, le tuteur ou curateur n'a besoin d'aucun avis de parents pour la rendre valable, et cela

Des Donations

est fondé sur ce que la donation etant de sa nature regardée comme une liberalité et n'obligeant le donataire que jusqu'à concurrence des choses données, il n'y a pas de risque pour le mineur d'accepter la donation; mais j'ai fait un doute sur ces termes de l'ord. en disant que quand la donation est faitte a un mineur ou a un interdit, l'acceptation pourra etre faitte pour luy par son tuteur ou curateur; a t'on voulu decider par là que le mineur et l'interdit ne pourroit accepter eux mesmes, ou qu'ayant la faculté d'accepter, et n'acceptant pas, leurs Tuteurs ou curateurs pourroient suppléer a leurs defauts.

Boutaric soutient qu'il est evident

que l'ord. ayant declaré nulle l'acceptation que pourroient faire les mineurs autrement que par l'authorité ou le ministere de leurs curateurs, ce qui ne suppose necessairem.t que l'acceptation ne peut valablement etre faitte que par ses Tuteurs ou curateurs, ce qui resulte de l'art. 17 de la mesme ord. qui interdit toutes actions de restitution aux mineurs ou aux interdits contre le defaut d'acceptation sauf leurs recours contre les Tuteurs ou curateurs, ce qui suppose necessairement que l'acceptation ne peut valablement etre faitte que par eux. enfin l'auteur ajoute que m.r le chancellier en repondant aux remontrances du parlement de toulouse a l'ecq.l

sur le motif de la loy, a attesté que l'objet etoit d'empecher que les mineurs sous l'apparence d'une donation ne contractent des engagements qui leurs seroient prejudiciables, et enfin que les mesmes loix qui tendent la main aux mineurs pour les restituer contre les actes dans lesquels ils sont lesez, nous avertissent qu'il vaut encore mieux prevenir le mal que d'attendre qu'il soit fait pour y remedier: melius est occurrere malum, quam huic mederi.

AVANT l'ord. que nous examinons on jugeoit dans les parlements de droit ecrit et notamment dans celuy de toulouse, que les donations faittes a des pupilles etoient valables sans acceptation; mais l'on decidoit

au contraire dans les pays de droit coutumiers que
l'acceptation par le ministere des tuteurs etoit indispen-
sable Voyez m.e Loüet et Brodeau lettre D som. 4 et Nomb.
4.

Cequi est dit dans l'art. 8 que l'acceptation des
donations faitte aux hopitaux, hotels dieu ou autres
etablissements de charité auctborisez par lettres
patentes, peuvent se faire par leurs administrateurs
et que les curez et marguilliers pourront de mesme
accepter les donations faittes pour le service divin, pour
fondations particulieres, ou pour le soulagement des
pauvres doit s'entendre pareillement pour les donations

qui seroient faittes a d'autres communautez capables de
recevoir et dont l'acceptation se doit faire par ceux qui
sont préposez pour gerer et administrer leurs biens.

Suivant l'art. 9 de la mesme ord. de 1731.
les femmes soit qu'elles soient communes en biens ou qu'elles
soient separées, ne peuvent accepter aucunes donations
entre vifs sans etre auctborisées par leurs marys ou a
leurs defaut d'office par le juge. c'etoit deja un principe
certain dans les pays coutumiers et notamment en
bourgogne ou suivant l'art. 1.er du titre des droits et
appartenances a gens mariez de notre coutume, la femme
au moment de la celebration du mariage, est sous la

puissance de son mary, de sorte qu'elle ne peut faire par son authorité aucuns contracts, ny disposer de ses biens dont il resultoit qu'elle ne pouvoit accepter aucunes donations entre vifs sans la mesme authorité.

Voyez entres autres coutumes l'art. 133 de celle de paris; mais la loy que nous examinons a apporté un changement considerable en pays regis par le droit ecrit ou la communauté entre marys et femmes et la puissance du mary sur la femme a l'effect de l'authoriser sont presque inconnues; mais, quoyqu'il en soit, la regle est generale, pour les uns comme pour les autres et les femmes a l'effect d'etre authorisées

par leurs marys ou par leurs refus de les authoriser, doivent se pourvoir au juge a l'effect d'etre authorisées d'office, ce qui se pratique a l'egard de tous les actes pour la validité desquels la femme doit etre authorisée quand mesme il n'y auroit aucune communauté entre elle et son mary et cela a été introduit afin qu'elle ne contracte pas des engagements inconsiderez sous le titre de donations.

Le mesme art. de l'ord. apporte une exception a ce mesme principe general, il y est dit: n'entendons neanmoins rien innover sur ce point a l'egard des donations qui seroient faittes a la femme pour luy tenir lieu de bien paraphernal dans les pays ou les

femmes peuvent avoir de ces sortes de biens; ce que nous appellons bien paraphernal est ce que la femme ne s'est pas constituée en dotte par son contract de mariage dont elle s'est reservé la liberté de disposer de son autorité privée ou ce qui luy a été donnez a condition qu'elle en joüirait sous cette qualité de bien paraphernal et dest sur celuy la que lord. decide que la femme n'a pas besoin de l'authorité de son mary pour accepter une donation entre vifs, la rendant capable de l'accepter de son chef comme effectivement elle n'a pas besoin de l'authorité de son mary pour ce qui regarde son bien paraphernal parce qu'il n'est ny dotal ny

conjardu dans la communauté.

Quelques favorables que soient les pupils, les mineurs, l'église, les hopitaux et autres communautez qui jouissent du privileges des mineurs, néanmoins la restitution leur est refusée contre le defaut d'acceptation des donations entre vifs suivant l'art. 19 de lord. que nous examinons qui accorde simplement un droit de recours contre les tuteurs, curateurs et administrateurs des hopitaux et autres; des communautez sans qu'en aucuns cas, continue l'art., la donation puisse etre confirmée sous pretexte de linsolvabilitez de ceux contre qui ledit recour pourra etre exercé.

Titre Dix-neuf

On tenoit deja communément pour principe que les mineurs et l'église ne pouvoient être relevés du deffaut d'acceptation; Voyez Duplessy des donations entre vifs, liv. 2. chap. 2. sect. 3. ricard, part. 1.ere chap. 3. section 1.ere argoul tome 1.er liv. 2 chap. 11. on le decidoit de mesme au parlement de dijon; mais dans celuy de toulouse on jugeoit au contraire que le deffaut d'acceptation d'une donation faitte a l'église ou a un pupil, n'emportoit pas nullité et que le mineur pouvoit se faire restituer contre cet omission dans les dix années de la majorité, a quoy j'ai été expressément derogé par cet art. 14; Voyez boutaric sur cet art. et argoul dans l'endroit cité.

Des Donations

Les articles 10. 11. et 12 chap. 13 de la mesme ord. contiennent ou des exceptions ou des limitations a la necessité indispensable de l'acceptation porté dans les art. precedens; l'art 1.er decide en effect que les donations qui seront faittes par contracts de mariage aux conjoints ou a leurs enfants a naître par quelques personnes que ce soit, ne pourront etre attaquées ny declarées nulles sous pretexte de deffaut de l'acceptation; ce qui a été introduit en faveur des contracts de mariage qui sont les actes de la societé civile les plus favorables, mais si le mariage ne s'en étoit pas ensuivi, il est certain que le deffaut d'acceptation rendroit nulles les donations

qui auroient été faittes en consideration du mariage projetté; parceque le motif de la loy, si nuptiæ sequantur ne pourroit plus recevoir d'application, desquels mariages en consideration duquel cette dispense a été introduitte, ne s'en ~~suivit~~ pas ensuivy.

Boutarique demende si, dans le cas ou le mariage ne s'en suivoit pas, les donations portées par le contract de mariage pourroient subsister; il distingue entre les donations faittes a un etranger, ou par le pere ou la mere du donataire: dans le 1.er cas il n'y a point de difficulté que les donateurs ne soyent en droit de reprendre les choses par eux données nuptiis ~~o~~ secutis

suivant la disposition de la loy si extraneus ff de conditione causa data, causa non secuta; dans le second cas ou la donation a été faitte par un pere a son fils ou a sa fille, il faut encore distinguer si le donataire est en puissance de son pere, ou s'il est emancipé: s'il est en puissance, la donation ne peut plus subsister matrimonio non secuto que comme donation a cause de mort: s'il est emancipé, la donation subsiste et ne peut etre revoquée, parcequ'on presume que le pere en donnant a eu bien moins pour objet de faciliter le mariage projetté que de pourvoir a l'etablissement de son fils ou de sa fille et qu'il en doit etre de mesme de la donation faitte par la mere qui

ne peut avoir ses enfants sous sa puissance, boutarique
cette Serriere sur l'art. 45 et albert au mot donations
art. 4.

Suivant l'ord. il n'est pas necessaire
que la donation soit faitte aux conjoints pour etre
dispensé de la formalité de l'acceptation, elle peut
etre egalement faitte a leurs enfants a naitre pourvû
que ce soit par le contract de mariage de leurs peres et
meres.

L'article 11 de la mesme ord. porte que quand
une donation est faitte en faveur du donataire et des
enfants qui en naiteront, ou qu'elle aura été chargée

de substitutions au profit des enfants ou autres personnes
nez ou a naitre, elle vaudra en faveur des enfants ou
autres personnes par la seule acceptation du donataire
encore qu'elle ne soit pas faitte par contract de mariage
et que les donataires soient des collateraux ou étrangers,
ensorte que ceux qui sont appellez apres le donataire
sont par la dispensez d'accepter la donation, l'ord. n'exigeant
l'acceptation que du 1.er donataire pour tous.

On demande a cet occasion si la donation
etoit faitte au profit de deux personnes sans subordi-
nation de l'un a l'autre, si l'acceptation de l'une pourroit
profiter a l'autre, et si dans le cas ou la donation

Titre Dix-neuf

restervit sans effect par rapport a celuy des deux donataires qui n'auroit pas accepté, sa portion accroitervit au profit de celuy qui auroit fait l'acceptation: la premiere partie de cette question ne peut faire la matiere d'un doute raisonnable etant certain que la donation est nulle par rapport au donataire qui n'a pas accepté.

Il semble que ricard tome 1er Nomb. 749 a été d'avis sur le fondement d'un arrest qu'il cite, que la portion du donataire qui n'a pas accepté la donation doit accroitre au profit de celuy qui l'a acceptée, mais brodeau sur Mr. Loüet lettre D. som 4 Nomb. 9 sentient

Des Donations

au contraire que mesme dans le cas ou la donation seroit faitte a deux personnes a la charge que l'un d'eux venant a mourir sans enfants, les choses données appartiendroient au donataire l'un des donataires acceptant en personne et en presence du donateur, l'autre donataire etant decedé sans avoir accepté, le 1er ne peut pretendre que la moitié des choses données non obstant la clause de la donation, le donataire qui n'a point accepté n'ayant pu transmettre un droit qui ne luy a pas été acquis et est demeuré coupable faute d'acceptation et qu'il faudroit pour que la portion du donataire fut qui n'a pas accepté fut transmise a celuy qui a fait

l'acceptation, que par l'acte de l'acceptation le donateur donnat de nouveau la part qu'il avait donnée au donataire decedé avant que d'avoir accepté; Voyez la loix 110 ff de verborum significatione.

L'article 12 fait une exception au principe que nous venons d'établir, que dans le cas qu'une donation servit faitte a deux personnes sans subordination de l'une a l'autre, l'acceptation faitte par l'une ne pourrait profitter a l'autre; j'l decide en effect que dans le cas qu'une donation est faitte a des enfants nez, ou a naitre, l'acceptation qui en sera faitte par ceux qui sont nez au tems de la

donation, ou par leurs tuteurs ou autres personnes qui peuvent accepter suivant l'art. 8 suffira et que la donation subsistera même a l'egard des enfants qui naitront dans la suitte, non obstant le defaut d'acceptation de leurs parts ou de ceux qui pouvoient accepter pour eux, quoique la donation ne soit pas faitte par contract de mariage, et que les donateurs soient des collateraux ou etrangers; ainsy, suivant cet art, l'acceptation des enfants nez fait valoir la donations pour les enfants a naitre, quoique ceux cy n'ayent pas accepter ny personne pour eux. et cette donation doit subsister par quelques personnes

Titre Dix-neuf

qu'elle ait été faitte, sans mesme qu'il soit necessaire qu'elle soit faitte dans un contract de mariage.

Il y a des differences bien essentielles entre ces art. 10, 11. 12 de l'ord. que nous examinons, par les 1.er de ces art, la donation faitte par un contract de mariage aux conjoints ou aux enfants a naitre est valable mesme sans acceptation, par le second, l'acceptation par le donataire pour ses enfants a naitre ou qui se trouve chargée de restitution, doit etre seulement acceptée par le donataire, quoy qu'elle n'ait pas été faitte dans un contract de mariage, et par le troisieme, l'acceptation faitte par les enfants nez

Des Donations

nez d'une donation tant a leurs profits que des enfants a naitre, profitte egalement a ceux-cy, quoyqu'il n'y ait point d'acceptation de leurs parts, ensorte qu'il paroit decidé par ces art qu'on ne peut donner directement a des enfants a naitre que dans le cas ou ils sont conjoints ou avec leurs peres, ou avec les enfants nez ou lorsque la donation leurs est faitte par le contract de mariage de leurs peres et meres.

La faveur des contracts de mariage, dit Dupleßy, liv. 3. chap. 2. Nomb. 1.er etant aussy grande parmy nous que celle des testaments chez les romains et la regle generale de notre droit etant que toutes les clauses qui

Titre Dix-neuf

n'offensent point les bonnes mœurs peuvent entrer dans ces sortes de contracts, nous y avons donné les institutions contractuelles qui semblent oter ou réduire la faculté de tester et qui ne sont pas moins contraires aux decisions de la loix romaine; ces institutions contractuelles sont des conventions de succeder qui ne peuvent etre faittes que par des contracts de mariage. art 219 et 233: et celle d'auvergne art 19, chap. 26. le decident expressément. Voyez le brun traitté des institutions contractuelles liv. 3. ch. 9. ce sont des donations tant des biens présents et auxquels on peut appliquer ce qui est porté par

Des donations.

l'art 15 de l'ord. des donations qui, apres avoir declaré dans l'art 15 que les donations des biens presents et a venir etoient nulles, les confirme lors qu'elles sont faittes dans un contract de mariage et on peut dire avec boutarique sur l'art 3 de la meme ord. que les institutions contractuelles ne different que de nom des donations des biens présents et avenir.

Les institutions contractuelles participent et de la donation entre vifs et de celle a cause de mort et ne sont donations entre vifs comme l'observe le brun ch. 7, non seulement parce qu'elles ne peuvent etre faittes que dans des contracts de mariage, mais encore

Titre Dix-Neuf

et principallement a cause qu'elles sont perpetuellement irrevocables et que celuy qui a fait une institutions contractuelle ne peut en faire une seconde ny y deroger; elle participe de la donation entre vif a cause de mort, puisque l'effect en est differé a la mort de celuy qui a fait l'institution, n'y ayant point de tradition actuelle.

L'article 12 de l'ord. de 1731 dispense les institutions contractuelles et les dispositions a cause de mort qui seroient faittes dans un contract de mariage mesme par des collateraux ou des etrangers de la formalité de l'acceptation; au moins, y est-il dit,

Des Donations

qu'elles ne pourront etre attaquées par ce defaut.

De l'insinuation des Donations

L'insinuation est une autre formalité essentielle de la donation entre vif et qui a été introduitte afin que ces actes fussent rendus publiques et connus a tous ceux qui contractent ou veulent contracter avec les donateurs.

Suivant les art. 132 et 133 de l'ord. de 1639. toutes donations entre vif doivent insinuées et enregistrées a peine de nullité aux greffes des sieges royaux de la situation des choses données et de la

Titre Dix-neuf

demeure des parties dans quatre mois a compter de leurs dattes pour le regard des biens et personnes de ceux qui demeurent dans le royaume, et dans six mois pour ceux qui seroient hors du royaume et il y est ajouté; si pendant ce tems le donateur decedoit, l'insinuation pourra etre faitte pourvu que ce soit dans le mesme delais de quatre mois a compter du jour du contract.

Par une declaration du dix-sept novembre 1636 il y est dit: toutes donations pourront etre insinuées pendant la vie des donateurs encore qu'il y ait plus de quatre mois qu'elles ayent eté faittes en

Des Donations

sans qu'il soit besoin d'aucun consentement ny jugement qui l'ait ordonné et que cependant lorsqu'elles ne seront insinuées qu'après les quatres mois, elles n'auront effect contre les tiers acquereurs des biens donnez et contre les creanciers du donateur que du jour qu'elles auront eté insinuées, hors les edits des insinuations laïques des mois de decembre 1703 et octobre 1706.

L'ordonnance du mois de fevrier de 1731 concernant les donations a renouvellé la necessité de l'insinuation et il est intervenu une declaration du 17 fevrier de la mesme année qui a fixé ce qui doit

Titre Dix-neuf

etre observé pour remplir cette formalitez.

L'article 19 de cette ord. a dispensé de l'insinuation les donations faittes par contract en ligne directe.

L'ordonnance de 1539 avoit assujetti indistinctement toutes donations entre vifs a l'insinuation et comme celles faittes par contract de mariage ou en ligne directe n'y etoient pas nommément comprises, on avoit pretendu qu'elles n'etoient pas sujettes a cette formalité, mais le doute fut levé par l'art. 58 de l'ord. de moulin qui comprit toutes donations, meme celles faittes en faveur de

Des Donations

mariage et c'est a quoy il a été songé par l'art. 19 de l'ord. de 1731 et c'est la seule exception au principe general que toutes donations entre vifs sont sujettes a l'insinuation.

L'article 20 de l'ord. porte: toutes les autres donations, meme les donations remuneratoires, ou mutuelles, quand meme elles seroient entierement egalles ou celles qui seroient faittes a la charge de services, et de fondations, seront insinuées, suivant la dispositions des ord. a peine de nullité.

L'article 1er de la declaration porte: voulons qu'a compter du jour de l'enregistrement des presentes, toutes

Titre Dix-neuf.

Donations entre vif de meubles ou immeubles, mutuelles reciproques, remunératoires, onereuses, mesme a la charge de services et fondations en quelque forme et maniere que ce soit, a l'exception de celles faittes par contract de mariage, en ligne directe, soyent insinuées.

La declaration de 1639 intervenue, comme nous l'avons deja dit, en interpretation de l'ord. de 1539 assujettissoit a l'insinuation, les donations faittes remunératoires et sur cela on faisoit distinction entre les services reels et pour lesquels le donataire auroit eu action contre le donateur et ceux dont

Des Donations

il n'y avoit d'autres preuves que l'enonciation dans la donation et pour lesquels le donataire n'auroit eu aucune action: dans le 1.er cas on decidoit la donation non sujette a l'insinuation, parce qu'elle etoit regardée moins comme une liberalité que l'acquittement d'une dette legitime dation en solutum et il n'y avoit que l'excédant de la valeur des services qui etoit sujet a l'insinuation et qui pouvoit etre revoquée faute d'avoir rempli cette formalité.

Mais dans le second cas lorsqu'il n'y avoit d'autres preuves de services rendus que l'aveu du donateur dans l'acte de donation et que pour ses services le donataire

Titre Dix-neuf

veut en action contre le donataire, on decidoit sans contredit
la donation sujette pour le tout a l'insinuation.

L'ordonnance et la declaration de 1731. ont declarez indefiniment les donations remuneratoires sujettes a l'insinuation, et ont par la renouvellez la disposition de la declaration de 1649; ainsy, dit Coutarique, il paroit vraysemblable qu'on doit faire encore a present la mesme distinction que l'on faisoit avant l'ord. de 1731, sur le fondement, qu'on ne peut pas regarder comme une liberalité, ce qui est donné en payement d'une dette legitime.

Il paroit qu'on doit faire la mesme distine-

Des Donations

tion a l'egard des donations onereuses, qui n'etant pas comprises dans l'art. 20 de l'ord. de 1731. le sont dans l'art. 1.er de la declaration de 1731, et qu'elles ne peuvent etre attaquées par le defaut d'insinuation, que pour l'excedant des charges qui y sont apposées.

Mais cependant il ne paroit pas possible d'admettre ces distinctions tant des donations remuneratoires, que des donations onereuses apposées par Coutarique; car l'ord. et la declaration de 1731. ne semblent admettre aucunes limitations, ny exceptions, et si le donataire, pour recompense de services réels ou a titre onereux, ne faisoit pas insinuer, il ne

paraîtroit aucun inconvenient d'aneantir la donation par ce defaut; puisque, n'etre que se seroit se conformer plus litteralement a la disposition de la loy, le donataire n'en souffriroit rien, attendu qu'il auroit toujour son action pour se faire payer ses services, ou qu'il seroit affranchy des charges qui luy auroient été imposées: et d'ailleurs, suivant cette distinction, ce seroit diviser un acte indivisible de sa nature, puisqu'il subsisteroit jusqu'à concurrence de la valeur des services, ou des charges et seroit aneanty pour l'excedent des uns ou des autres.

Suivant le meme art. 20 de l'ord. de 1731. les donations mutuelles qui se font entre mary et femmes sont aussy sujettes a l'insinuation, et elles ne sont irrevocables, qu'apres l'accomplissement de cette formalité: de plus cet art. ajoute: quand même elles seroient entierement egalles. ce qui fait cesser la distinction de l'egalité, ou inegalité du don mutuel, plusieurs auteurs, entr'autres Ricard des dons mutuels tome 1. chap. 2. ayant pretendu que lorsqu'il etoit egal, l'insinuation n'etoit pas necessaire.

Suivant l'art. 21 de l'ord. et l'art. 6 de la declaration de 1731. la peine de nullité n'aura pas

Titre Dix-neuf.

lieu, faute d'insinuation a l'égard des dons mobiles, augments, contr'augments, engagements, droits de retention, agensements, gains de nôces et de survie qui sont des liberalitez que les conjoints se font l'un a l'autre, et qui ont differentes dénominations dans les differents pays ou elles sont en vigeur.

L'article 21 de l'ord. de 1731. porte, la dite peine de nullité n'aura pas lieu néanmoins a l'égard des dons mobiles, augments, contraugments, engagements, droits de retention, agencements, gains de nôces et de survie, dans les pays

Des Donations

ou ils sont en usage; a l'égard de toutes les quelles stipulations, ou conventions a quelques sommes ou valeur qu'elles puissent monter, notre declaration du 25 juin 1729 sera executée suivant sa forme et teneur; et l'art 6 de la declaration de la mesme année porte: n'entendons deroger a l'art 3 de notre declaration du 10 mars 1728, en ce qu'il ordonne l'insinuation des donations par forme d'augments, ou contr'augments, dons mobiles, engagements, droits de retention, agensements, gains de nôces et de survie, dans les pays ou ils sont en usage: voulons que lesdits actes soient insinuez conformément a la dite declaration, et les droits

Titre Dix-neuf

payez suivant le tarif, en mesme tems que ceux du controlle, dans les lieux ou le controle est etably; et dans ceux ou le controle n'a pas lieu, dans les quatre mois du jour et datte des dits actes; sans neammoins que le defaut d'insinuation des dits actes puisse emporter la peine de nullité, et ce conformément a notre declaration du 25 juin 1729; lesquels droits, lorsqu'ils auront eté payez en mesme tems, que ceux du controlle, appartiendront aux fermiers qui auront insinuez les dits actes, sans repetition.

Suivant l'art. 22 de l'ord. et l'art. 4. de la declaration, pareillement la peine de

Des Donations

nullité n'aura pas lieu faute d'insinuation a l'egard des donations de choses mobilieres, quand il y en aura tradition réelle, ou quand elles n'excederont pas la somme de mil livres, une fois payées.

La declaration assujettit seulement ceux qui auront negligez de faire insinuer les donations mentionnées tant par l'art. 21 de l'ord. et l'art. 6 de la declaration, que par l'art. 22 de la mesme ord. et l'art. 4 de la mesme declaration, a la peine du double droit.

L'article 22 de l'ord. de 1731 porte: l'exception portée par l'art. precedent, et par la ditte declaration aura pareillement lieu a l'egard des donations ~~entre~~

Titre dix-neuf

de choses mobilieres, quand il y aura tradition réelle, ou quand elles n'excederont pas la somme de 1000 liv. une fois payée. et l'art. 4 de la declaration portes. voulons pareillement que la dite peine de nullité ne puisse avoir lieu a l'egard des donations de choses mobiliaires, quand il y aura tradition réelle, ou quand elles n'excederont pas la somme de 10000 livres, au cas qu'elles n'eussent pas été insinuées conformément a l'art. 1.er des presentes: voulons que les parties, qui auroient negligé de les faire insinuer, soyent seulement sujettes a la peine du double droits, et que les droits des dittes donations soyent payés conformément a ce qui est prescrit par l'art. precedent; voulons au surplus que les ord. edits, et declarations enregistrés en nos cours, concernants les insinuations, soyent executés suivant leurs formes et teneurs dans toutes les dispositions auxquelles il n'est pas dérogé par ces presentes.

Des Donations

L'article 6 de la meme ord. de 1731 qui renouvelle la disposition de la declaration du 17. 9.bre 1690, porte. lorsque l'insinuation aura été faite dans les quatres mois, qui sont les delais portés par les ord; meme apres le decez du donateur, ou du donataire, la donation aura son effect du jour de sa

faitte, a légard de toutes sortes de personnes: pourra
néanmoins etre insinuée aprez les dits delais, mesme
aprez le deçez du donataire, pourvu que le donateur
soit encore vivant, mais elle n'aura effect en ce cas,
que du jour de l'insinuation.

ainsy, suivant cet art. 26, les tiers acquereurs
qui auroient acquis du donataire, ou qui luy auroient
prestez depuis la donation, et avant l'insinuation
faitte aprez les quatre mois, ne pourroient etre
de possedez, ny privez de leurs hypotèques, par le
donataire, ny ses heritiers, au lieu que dans le cas ou
l'insinuation auroit été faitte dans le delais des quatre

mois, les acquereurs seroient evincez, et les creanciers
perdroient leurs hypotèques, quoyque leurs titres soyent
anterieurs a l'insinuation, pourvu qu'ils soient poste-
rieurs a la donation.

L'article 24 de la mesme ord. porte: le defaut
d'insinuation des donations qui y sont sujettes a peine
de nullité, pourra etre opposé tant par les tiers acque-
reurs, et creanciers du donateur, que par ses heritiers,
donataires postérieurs, ou legataires, et generallement
par tous ceux qui y auront interet, autre néanmoins
que le donateur; et la disposition du present art. aura
lieu, encore que le donateur se fut chargé expressément

de faire insinuer la donation, a peine de tous despens, dommages et interests, laquelle clause sera regardée comme nulle et de nul effect.

ainsy, suivant cet art, quand mesme le donateur se seroit obligé de faire insinuer l'acte de la donation, le defaut d'insinuation ne laisseroit pas cependant d'etre favorable aux heritiers, crancier du donateur et c; et a tous ceux qui y auroient interest, l'on excepte le donateur qui ne pourroit pas revenir et opposer ce defaut de formalité; cependant il paroissoit qu'en bourgogne cette clause pouvoit rendre l'heritier du donateur non recevable a attaquer

la donation par le defaut de l'insinuation, sur le fondement qu'en sa qualité, il etoit tenu de la garentie envers le donataire, suivant cette maxime: quem de evictione tenet actio, eumdem agentem repellit exceptio. Voyez la 6eme observation sur le droit coutumier de bourgogne, dans notre coutume de l'edition de 1741. mais l'ord. est intervenue la dessus, qui a decidé le contraire, ainsy il ne reste plus aucuns doutes sur ce point.

L'article 28 de la mesme ord. porte, le defaut d'insinuation pourra etre pareillement opposé a la femme commune en biens, ou separée d'avec son mary,

et a ses heritiers, pour toutes les donations faittes a son profit, mesme a titre de dotte, et ce dans tous les cas ou linsinuation est necessaire, a peine de nullité, sauf a elle ou a ses heritiers dexercer leurs recours, sil y echeoit, contre le mary ou ses heritiers, sans que, sous pretexte de leurs insolvabilité, la donation puisse etre confirmée en aucuns cas, nonobstant le defaut dinsinuation.

Comme la femme, suivant lart. 9 de la mesme ord. ne peut accepter une donation entre vifs sans lauctorité de son mary, de mesme le mary, suivant cet art, est chargé de la faire insinuer, parceque

naturellement il doit veiller a la conservation des droits de sa femme, et cest pour le punir de sa negligence, que sa femme a son recour contre luy ou ses heritiers, dans le cas ou il auroit obmis de remplir cette formalité essentielle, sans que néanmoins, ajoute cet art. 28, sous pretexte de leurs insolvabilité, la donation puisse etre confirmée.

Néanmoins lart. 29 de la mesme ord. excepte le cas ou la donation est faitte a la femme sous le titre de bien paraphernal, car de mesme quà legard des donations de ses sortes de biens, suivant lart. 10 de la mesme ord, elle peut les accepter de son

chef, sans l'auctorité de son mary, de mesme son mary n'est pas chargé de les faire insinuer et par consequent elle, ou ses heritiers ne peuvent avoir de recours contre luy ou ses heritiers par le defaut d'insinuation; cet art. 19 porte: n'entendons neammoins quien aucuns cas, le dit recours puisse avoir lieu, quand il s'agira de donations faittes a la femme pour luy tenir lieu de bien paraphernal, si ce n'est seulement, lorsque le mary aura eu la jouissance de cette nature de biens du consentement exprez ou tacitte de la femme.

C'est sur le fondement du mesme principe, et de la mesme exception, que l'art. 30 porte: le mary

ny ses heritiers, ou ayants causes ne pourront en aucuns cas, et quand mesme il s'agiroit de donations faittes par d'autres que le mary, opposer le defaut d'insinuation a la femme commune, ou separée ou a ses heritiers, ou ayants cause, si ce n'est que la ditte donation eut eté faitte pour tenir lieu a la femme de bien paraphernal, et qu'elle en eut eu la libre jouissance et administration.

Cet art. 30 doit etre regardé comme une exception a l'art. 27 qui dit: l'heritier du donateur pourra opposer le defaut d'insinuation, quand mesme le donateur s'en seroit chargé. au lieu que par l'art. 30.

le mary ny ses heritiers ne peuvent l'opposer a la femme, et la raison de cette exception est que tant que le mariage subsiste, la femme ne peut en quelque façon agir par elle mesme, et consequemment il n'y a aucune faute a luy imputer, mais bien a son mary, de ce que la donation faitte a son profit n'a pas eté insinuée, au lieu que dans tout autre cas le donataire peut suppleer au defaut du donateur, et remplir luy mesme cette formalité, si le donateur qui s'en est chargé, ne l'a pas remplie.

C'est aussy sur le fondement du mesme principe et de la mesme exception, que l'art. 31 de la

de la mesme ord. porte: les tuteurs, curateurs, administrateurs ou autres, qui par leurs qualitez sont tenus de faire insinuer les donations faittes par eux ou par d'autres personnes, aux mineurs, ou autres etants sous leurs authorité, ne peuvent pareillement ny leurs heritiers, ou ayants cause opposer le defaut d'insinuation aux dits mineurs, ou autres donataires dont ils ont eu l'administration, ny a leurs heritiers, ou ayants cause.

De mesme que, suivant l'art. 24 de la mesme ord. les mineurs, l'eglise, les hopitaux et autres qui jouissent du privilege des mineurs, ne peuvent etre

Titre Dix-neuf

restituer, contre le defaut d'acceptation des donations entre vifs de la part de leurs tuteurs, curateurs et c. et qu'il leurs est seulement accordé une action de recours contre les dits tuteurs &c. sans que sous pretexte de leurs insolvabilités, les donations puissent valoir: de mesme, suivant l'art. 32 de la mesme ord, il ne peuvent etre institués contre le defaut d'insinuation.

Cet art. 32. porte: les mineurs, l'eglise, les hopitaux, communautés, ou autres qui jouissent du privilege des mineurs, ne pourront etre restitués contre le defaut d'insinuation sauf leurs recours, tel que de droit, contre leurs tuteurs, ou administrateurs, et sans

Des Donations

que la restitution puisse avoir lieu, quand mesme les dits tuteurs ou administrateurs se trouveroient insolvables.

Les art. 23, 24 et 25 de la mesme ord. reglent ce qui doit etre observé pour la formalité de l'insinuation.

L'article 23 porte: dans tous les cas ou l'insinuation est necessaire, a peine de nullité, les donations d'immeubles réels, ou de ceux qui sans etre réels, ont une assiete, selon les loix, coutumes, ou usages des lieux, et ne suivent pas la personne du donateur, seront insinuées sous la ditte peine de nullité, au greffe des bailliages ou seneschaussées royalles, ou autres sieges royaux ressortissants nuiement en nos cours, tant du domicile

Titre Dix-neuf

du donateur, que du lieu dans lequel les biens donnez sont
situez ou ont leurs assiettes; et a légard des donations
de choses mobilieres, mesme des immobilieres qui n'ont
point d'assiettes et suivent la personne, l'insinuation
s'en fera seulement au greffe du baillage, ou sene-
chaussées royalle, ou autre siege royal ressortissant
nuëment a nos cours du domicile du donateur. Deffendons
de faire aucunes insinuations dans d'autres jurisdictions
royalles, ou dans les justices seigneuriales, mesme dans
celles des pairies et en cas que le donateur y ait son
domicile, ou que les biens donnez y soient situez, l'insi-
nuation sera faitte au greffe du siege qui a la connois-

Des Donations

sance des cas royaux, dans le lieu du dit domicile, ou de
la situation des biens donnez, le tout a peine de nullité.

L'article 24 porte: sera tenu a l'avenir dans
chaques baillages, ou seneschaussées royalles un registre
particulier, qui sera cotté et paraphé a chaques feüillets,
par le 1.er officier du siege, clos et arresté a la fin de chaques
années par le dit officier, dans lequel registre sera transcrit
en entier l'acte de donation, si elle est faitte par un
acte separé, sinon la partie de l'acte qui contiendra la
donation, ses charges ou conditions sans en rien obmettre,
a l'effet de quoy la grosse, ou expedition du dit acte seront
representés, sans qu'il soit necessaire d'en rapporter la minute,

Titre Dix-neuf

enfin l'art. 25 porte le depositaire dudit registre sera tenu d'en donner communication toutes les fois qu'il en sera requis, et sans ordonnance de justice, mesme dans delivrer un extrait signé de luy, si les parties le demendent; le tout sauf son salaire raisonnable et ainsy qu'il est reglé par notre declaration du 14. du present mois.

Quoique l'ord. et la declaration de 1731. ayent etez formées en mesme tems, il y a cependant une difference bien essentielle a remarquer.

L'ordonnance veut que l'insinuation des donations se fasse aux greffes des baillages ou

Des Donations

senechaussées royalles; et la declaration ordonne qu'elle se fera aux bureaux etablis proche des baillages, ou senechaussées royalles; V. les termes de la declaration: sçavoir celles d'immeubles réels, ou d'immeubles fictifs, qui ont néanmoins une assiette aux bureaux etablis pour la perception des droits d'insinuations, prez les baillages ou senechaussées royalles, ou autre siege royal ressortissant nuëment en nos cours, tant du lieu du domicile du donateur, que de la situation des choses données; et celles de meubles, ou de choses immobiliaires qui n'ont point d'assiettes aux bureaux etablis prez les dits baillages, senechaussées ou autre

Titre Dix-huitiesme

sieges royal ressortissant nuëment en nos cours du lieu du domicile du donateur seulement: et au cas que le donateur eu son domicile, ou que les biens donnez fussent situez dans l'etendue des justices seigneuriales, l'insinuation sera faitte aux bureaux etablis prez le siege qui a la connoissance des cas royaux, dans l'etendue des dittes justices, le tout dans le tems, et sous les peines portées par l'ord. de moulin et la declaration du 1.er novembre 1690 declarons nulles et de nul effect toutes les insinuations qui seroient faittes a l'avenir en d'autres jurisdictions, derogeants a tous edits et declarations a ce contraires.

Des Donations

L'article 2 de la mesme declaration porte: voulons qu'a commencer au 1.er juillet prochain, les commis etablis dans chacuns des dits bureaux, lesquels seront tenus de prester serment par devant le lieutenant des sieges cy dessus citté, tiennent un registre separé, cotté et paraphé par le dit lieutenant general, ou par le 1.er ou le plus ancien officier du siege en son absence, dans lequel les actes de donations, si elles sont faittes par un acte separé, sinon la partie de l'acte qui contiendra la donation avec toutes ses charges, ou conditions, seront inserez et enregistrez tout au long; pour le paraphe desquels registres, il sera pris dix sols pour ceux de

Titre Dix-neuf

50 feuillets et au dessous; 20 sols pour ceux de cent feuillets, et 3tt pour ceux qui contiendront plus de cent feuillets.

L'article 3 de la mesme declaration dit: les dits commis seront tenus de communiquer les dits registres, sans deplacer, a tous ceux qui le demanderont, et de fournir des extraits ou expeditions en papier, suivant qu'ils en seront requis, des actes y inserez; et ne sera pris que 10 sols pour le droit de recherche dans chaques registres, et pareille somme pour chaques extraits delivrez; et en cas qu'ils fussent requis de delivrer des expeditions entieres des actes

Des Donations

enregistrés, il leurs sera payé par rôle de grosse la mesme droit qui se paye pour les expeditions en papier, au greffe en prez lequel ils seront etablis.

Suivant les dispositions de l'ord. et de la declaration, on indique deux bureaux pour l'insinuation des donations entre vifs; l'ord indique le greffe des baillages ou senechaussées royalles; et la declaration les bureaux etablis prez le greffe de ces sieges; suffit-il de faire insinuer dans l'un ou l'autre de ces endroits indiquez? ny l'ord, ny la declaration ne donnent la preference a l'un des enfants sur l'autre, et ces deux voix ayants ete formées en mesme tems, l'on ne peut pas

dire que l'une ait dérogé à l'autre ; quoyque toutes deux ayent parlé de bureaux différents, et il paroit que le plus sûr party est de faire insinuer dans les deux bureaux indiqués par l'une et par l'autre.

Mais l'Ord. et la déclaration sont d'accord, en ce qu'il est ordonné, que les donations qui comprendront les immeubles réels ou fictifs, qui ont néanmoins une assiette, seront insinuées non seulement au bureau indiqué du domicile du donateur, mais encore du lieu de la situation des choses données, et que celles qui ne comprennent que des meubles, ou des choses immobiliaires, qui n'ont point d'assiette, l'insinuation s'en fera

au bureau du domicile du donateur seulement, Loyer. mr. de cambolas, liv. 4 chap. 21. et Mr. d'Olive liv. 4. chap. 1.er boutarique sur l'art. 23 de l'Ord. de 1731.

Il faut observer que si la donation comprenoit des immeubles, situez en différents bailliages ou sénéchaussées, l'insinuation faitte dans l'un de ces bailliages ne seroit pas suffisante, mais il faudroit qu'elle se fit dans tous ces bailliages, dans l'étendue desquels les biens seroient situez, faute de quoy, la donation de ceux qui ne seroient pas insinuez, seroit nulle.

Il en seroit autrement, si la donation comprenoit une seigneurie, qui auroit quelques dépendances dans

Titre Dix-Neuf

d'autres jurisdictions, que celles dans lequel servit le principal manoir ou le chateau; l'insinuation faitte dans la jurisdiction dont dependeroient le chateau ou le principal manoir, servit suffisante pour toutes les dependances.

Il y a une ord. d'Henry 3 de 1583 qui est formelle la dessus.

L'article 22 de l'ord. de 1731 excepte de la peine de nullité, faute d'insinuation, les donations de choses mobiliaires, quand il y aura tradition réelle, ou qu'elles n'excederont pas la somme de 1000 livres une fois payée.

L'article 4 de la declaration decide la meme

Des Donations

chose, mais il ajoute: ceux qui auront negligé de faire insinuer une donation, seront sujets a la peine du double droit independamment de ceux qui seront dus pour ces donations, dont la perception se fera.

Enfin l'art. 4 de la declaration porte: les dits registres seront clos et arrestés a la fin de chaques années par le lieutenant general, ou le premier, ou le plus ancien officier du siege, en son absence, et quatre mois apres seront mis au greffe de la jurisdiction, a quoy faire les dits commis seront contraints par corps, a la diligence des substituts de nos procureurs generaux: et sera dressé procez verbal par le lieutenant general, ou

par le premier ou plus ancien officier du siege, de l'état des dits registres, au bas duquel le greffier de la jurisdiction s'en chargera pour en donner communication toutes fois et quantes; mesme en fournir des extraits gratis à nos fermiers ou à leurs commis, en luy remboursant les frais de papiers timbré seulement, à peine de cent livres d'amande, qui sera encourue sur le simple procez verbal des dits commis.

L'article 5 porte: les dits greffiers seront pareillement tenus de communiquer les dits registres sans deplacer, à tous ceux qui le demanderont, et de fournir des extraits ou expeditions, aussy sur papier

suivant qu'ils en seront requis, des actes y inserés; leurs deffendons de prendre pour raison de ce, d'autres droits que ceux qui sont attribuez aux commis par l'art. 3 des presentes.

De La revocation Des Donations

Quoique la donation entre vifs, soit de sa nature irrevocable, plusieurs causes peuvent la faire revoquer: 1° par la survenance d'enfants au donateur; 2° le defaut d'accomplissement des conditions de la donation; 3° l'ingratitude du donataire.

L'ordonnance de 1731. ne s'est occupée

Titre Dix-neuf

que de la premiere, ensorte quelle n'a apporté aucuns changements par rapport aux autres, qui sont restés dans la disposition du droit.

Suivant la loy *si unquam* au code de revocandis donationibus, la donation par la survenance d'enfants au donateur, qui n'en avoit point lors qu'elle a été faitte, est revoquée de plein droit. elle porte: *si unquam libertis patronus filios non habens, bona omnia, vel partem aliquam facultatum suarum donatione largitus, et postea suscepit liberos, totum quid quid largitus fuerat, revertatur in ejusdem donatoris arbitrio, ac ditione, mansurum.*

Des Donations

Quoique cette loix ne parle que des donat. faittes aux affranchis, on en a néanmoins etendu la disposition a toutes autres donations entre vifs. Voyez la loy *praeter* ff 1.e partis.

Le motif de cette loy est qu'on ne presume pas que le donateur eut voulu preferer des etrangers a ses propres enfants, s'il en avoit eu au tems de la donation, ensorte que la donation est presumée faitte sous cette condition tacitte: *si nulli supervenerint liberi.*

C'est sur ce fondement que l'art. 39 de l'ord. de 1731. porte: toutes donations entre vifs faittes par personnes qui n'auroient point d'enfants, ou de descendants actuellement

vivants dans le tems de la donation, de quelque valeur que les dittes donations puissent etre, et a quelques titres quelles ayent eté faittes, et encore quelles fussent mutuelles ou remuneratoires, mesme celles qui auroient eté faittes en faveur de mariage par autres que par les conjoints, ou les descendants; demeureront revoquées de plein droit par la survenance d'un enfant legitime du donateur, mesme d'un posthume, ou par la legitimation d'un enfant naturel, par mariage subsequent et non par aucunes autres sortes de legitimations.

Par ces termes de cet art: de quelque valeur que les dittes donations &c. il est evident que quand

mesme la donation ne comprendroit qu'une legere portion des biens du donateur, la survenance d'enfants en opererait toujour la revocation.

Quoique l'ord. ne parle pas des donations faittes en faveur de l'église, ou pour causes pies, elles ne doivent pas moins etre censées comprises dans sa disposition, vû qu'elle se sert de termes indefinys, qui doivent naturellement se rapporter a toutte espece de donations entre vif; quelques favorables qu'en soit le motif et l'objet.

Par ces termes de ce mesme art. 39 de l'ord: toutes donations entre vif faittes par personnes qui n'auroient

point d'enfants, ny descendants actuellement vivants au tems de la donation; il est evident que si le donateur avoit eu des enfants au tems de la donation, il ne pourroit plus la revoquer par la survenance d'un autre; parceque l'ord. aussy bien que la loy si unquam supposent que le donateur n'a pas d'enfants au tems de la donation; d'ailleurs, dans ce cas, l'on ne peut pas dire, que s'il avoit eu des enfants, il n'auroit pas fait la donation, puisqu'il l'a fait en ayant deja.

Suivant la disposition de ce mesme art. il est evident aussy, que quand mesme le donateur auroit eu des enfants qui seroient morts avant la

donation, elle seroit revoquée par la survenance d'autres enfants.

Car ces termes de ce mesme art: ou par la legitimation d'un enfant naturel, par mariage subsequent, et non par aucunes autres sortes de legitimations; il est constant que les enfants naturels survenus depuis la donation, ne peuvent la faire revoquer, ny mesme ceux legitimez par lettre, et qu'il n'y a que ceux qui sont legitimez par mariage subsequent, qui peuvent en procurer la revocation, parceque par cette legitimation ces enfants sont mis dans la famille, et au nombre des enfants legitimes.

La revocation de la donation par la survenance
d'un enfant a lieu, quand mesme il seroit conçeu
au tems de la donation; car l'art. 40 de la mesme ord. porte:
la ditte revocation aura lieu, encore que l'enfant du donateur
ou de la donatrice fut conçu au tems de la donation.

Comme la revocation se fait de plein droit,
par la survenance d'enfants, l'art. 41. ajoutte: la donation
demeurera pareillement revoquée, quand mesme le
donataire seroit entré en possession des biens donnez,
et qu'il y auroit été laissé par le donateur depuis la
survenance d'enfants; sans néanmoins que le dit
donataire soit tenus de restituer les fruits perçus par luy

de quelque nature qu'ils soyent, si ce n'est du jour que la
naissance de l'enfant, ou la legitimation par lettre mariage
subsequent luy aura été notifiée par exploit ou autre acte
en bonne forme, et ce quand mesme la demende pour
rentrer dans les biens donnez n'auroit été formée, que
posterieurement a la ditte notification.

Cet art. veut que le donataire ne soit tenu de restituer
les fruits par luy perçus, que du jour que la naissance de
l'enfant luy aura été notifiée par exploit &c., parceque ce n'est
que depuis cette connoissance, que le donataire est censé avoir
joüi de mauvaise foy; et c'est mesme une exception a la
regle generale, en ce qu'il y est dit que la restitution des fruits

se sera a compter du jour de l'interpellation extrajudiciaire, n'y ayant en tout autre cas qu'une assignation, qui puisse rendre sujet a la restitution des fruits le possesseur de bonne foy.

L'article 42 de la mesme ord. porte: les biens compris dans la donation revoquée de plein droit, rentreront dans le patrimoine du donateur, libre de toutes charges et hypotheques du chef du donataire, sans qu'ils puissent demeurer affectez, mesme subsidiairement a la restitution de la dette de la femme du dit donataire, reprises, droits ou autres conventions matrimoniales, ce qui aura lieu, quand mesme la donation auroit été faitte en faveur du

mariage du donataire, et inseré dans le contract et que le donateur se seroit obligé, comme caution, par la ditte donation, a l'execution du contract de mariage.

La premiere partie de cet art. est conforme a la disposition de la ley si unquam totum quod quis larga fuerat revertatur in ejus donatoris arbitrio; ac diligenter sursum. ensorte que le donateur a droit de revendiquer les choses données des tiers acquereurs de bonne foy, sans aucunes charges d'hypotheques, ou aucunes autres constituées par le donataire, ou par ceux qui luy auroient succedez, sauf aux tiers acquereurs leurs recours contre le donataire ou ses heritiers.

Titre Dix-neuf

ON decidoit en differents tribunaux, avant l'ord. de 1731 que lors-que l'enfant, dont la naissance auroit donné lieu a la revocation, venoit a decéder, pendant la vie du pere, la donation devoit avoir son effect, surtout lors-que le donateur apres la naissance de l'enfant, ne l'avoit pas revoquée; voyez Ferriere sur Guypape question 214.

MAIS l'art. 43 de la mesme ord. a decidé le contraire, voicy ses termes: les donations ainsy revoquées ne pourront revivre, ou avoir de nouveaux leurs effects ny par la mort de l'enfant du donateur, ny par aucun acte confirmatif; et si le donateur veut donner les mesmes

Des donations

biens au mesme donataire, soit avant ou apres la mort de l'enfant, par la naissance duquel la donation avoit été revoquée, il ne le pourra faire que par une nouvelle disposition; et l'art. 44 ajoute; toute clause ou convention par laquelle le donateur auroit renoncé à la revocation de la donation pour survenance d'enfants sera regardée comme nulle, et ne pourra produire aucun effect.

AVANT l'ord. plusieurs pensoient, que cette stipulation devoit empecher la revocation de la donation, par deux motifs.

PRIMO parceque la loy, si unquam etant fondée sur la présomption, que le donateur n'auroit

pas fait la donation, s'il avoit preveu avoir un jour des enfants, desque ~~la~~ dans la donation j'l a prévenu ces evenements, on ne pourroit faire l'application du motif de cette loy.

Secondement parcequ'il est des principes, qu'on peut renoncer a un benefice introduit en sa faveur, et la revocation par survenance d'enfants devant etre regardée comme un privilege introduit en faveur du donataire, rien n'empechoit qu'il ne put y renoncer.

D'autres auteurs soutenoient au contraire que cette stypulation ne devoit pas empecher la ~

la revocation de la donation, parceque celuy qui fait une donation et n'a point d'enfants, ne scait pas qu'elle sera son affection pour eux lorsqu'il en aura; et ~ d'ailleurs parceque la maxime qui permet a un chacun de renoncer au benefice, introduit en sa faveur, n'est pas applicable dans le cas ou quelqu'un y a interest, et que la revocation de la donation a été non seulement introduitte en faveur du donateur, mais encore en faveur de ses propres enfants; et c'est ce dernier sentiment qui a été suivy par cet art. 44 de l'ord.

Lorsque l'action pour la revendication ~ des choses données, soit ouverte par la naissance des

Titre Dix-neuf

1.er de ces enfants, la prescription ne commencera a courir contre la revocation que du jour de la naissance du dernier enfant, ce qui est une exception a la regle generale qui fait courir la prescription contre une action du jour qu'elle est née.

Voicy les termes de l'art. 15 de l'ord. a ces sujets: le donataire, ses heritiers, ou ayants cause, ou autres detempteurs des choses données, ne pourront opposer la prescription pour faire valoir la donation revoquée par survenance d'enfants, quoyque eux, une possession de 30 années qui ne pourront commencer a courir que du jour de la naissance du dernier enfant du

Des Donations

donateur, meme posthume, et ce sans préjudice des interruptions, telles que de droit. ord. de 1731.

Secondement la condition a charge, ou onereuse, appellée par les jurisconsultes sub modo, contient une charge ajoutée par le donateur a sa liberalité, et doit etre executée par le donataire, en sorte que la donation est revoquée au cas que la charge n'ait pas été accomplie.

La donation conditionnelle est lors qu'elle est faitte sous quelques conditions, sub conditione, et dont l'effect est en suspend jusqu'a l'evenement de la condition.

Les donations temporaires, se font lorsque l'on donne jusqu'à un certain tems; quæ sub modo, vel sub conditione, vel ex certo tempore præficiscuntur: voyez le titre du code de donationibus. entre ces trois especes de donations, il faut observer trois choses.

Premierement, que celles qui sont onereuses, ont leurs executions du moment qu'elles sont faittes.

Secondement, que celles qui sont conditionnelles, ne sont censées parfaites que par l'accomplissement de la donation.

Troisiemement, qu'à l'egard de celles

qui sont temporaires, leurs executions est presente, mais leurs durée se termit par le tems qui est defiuy dans l'acte.

Suivant l'ord. de 1731. le donateur ne peut appeser d'autres charges a la donation entre vif, que celles qui existent du tems de la donation, et que quelle ne parte pas de la revocation, faute de l'accomplissement des charges apposées dans la donation, il est certain qu'elle peut etre revoquée par ces endroit: par ce qu'a cet egard, les choses sont demeurés dans la disposition du droit, suivant lequel ce principe ne peut souffrir de difficulter.

La commune opinion est que le donataire qui sera

Titre Dix-neuf

en retard d'executer les conditions de la donation, dans le tems qui auroit été convenu par l'acte, seroit recevable à y satisfaire après, pour empêcher la revocation de la donation, pourvû qu'elle n'eut pas été prononcée par un jugement, quand même il auroit dit dans la donation qu'à défaut par le donataire d'executer les charges dans le tems stipulé, la donation seroit revoquée de plein droit, et le donateur rétably dans la propriété des choses données, sans qu'il fut besoin de jugement ni d'interpellation à cet effet.

Lorsque la donation est faitte à la charge de fournir des alimens, par exemple, le donateur a

Des Donations

dans ce cas l'action réelle pour revendiquer les choses données, ce qui a fait croire à plusieurs auteurs, que le donateur n'avoit que l'action personnelle contre le donataire.

Mais Ferriere dans sa jurisprudence du code au titre de la loy 1.ere au code de donationibus que sub modo &c. est d'avis de ceux qui pensent que le donateur pourroit rentrer dans la proprieté des choses données et les retirer affranchies des hypoteques contractées par le donataire, des mains des tiers acquereurs de bonne foy, parce qu'ils doivent s'imputer d'avoir acheté des biens, qu'ils sçavoient avoir été donnez sous des charges qui n'auroient pas été accomplies, sur tout s'il avoit été stipulé dans

la donation, que faute de satisfaire a ces charges, elle seroit revoquée.

Néanmoins il apporte un temperament a ce sentiment, en disant que celuy qui auroit acquis d'un autre que le donataire, et qui seroit censé avoir ignoré les charges apposées dans la donation, ne pourroit etre evincé par le donateur.

Il reste a sçavoir si le tiers acquereur du donataire pourroit executer les charges sous lesquelles la donation auroit eté faitte, pour en empecher la revocation.

Là dessus il faut distinguer: ou le donateur n'auroit pas interet qu'elle fut executée

plustost par le donataire que par un autre, ou au contraire il seroit interessé que les charges fussent accomplies plustost par le donataire que par un tiers.

Dans le premier cas il n'y a aucun doute que le tiers acquereur ne peut suppléer au defaut du ~~tiers~~ donataire acquereur; et dans le second les offres d'executer l'obligation contractée par le donataire, ne pourroient empecher la revocation de la donation.

Troisiemement, suivant la loy dernier au code de revocandis donationibus, l'ingratitude du donataire envers le donateur donne lieu a la revocation de la donation, mais pour ne pas

Titre Dix-sept

autthoriser le caprice du donateur de revoquer la donation sous des pretextes frivoles d'ingratitude; cette loy a reduit a cinq toutes les causes qui peuvent en authoriser la revocation, et qui sont a peu pres les mesmes que celles pour lesquelles les peres et meres peuvent exheréder leurs enfants, et quoyque les causes d'exheredation soyent au nombre de 14, comme on peut voir dans la novelle 115; elles y sont toutes comprises implicitement.

La premiere est quand le donataire a fait ou dit des injures au donateur; ce qui doit dependre des circonstances particulieres des personnes, du lieu, du tems, et de tout ce qui peut aggraver ou pallier

Des Donations

l'injure Voyez argou liv. 2 chap. 11.

entre une infinité d'arrests de ce parlement a ce sujet, il y en a un du 9 avril 1672.

une nommée bion ayant fait une donation a un peintre qualifiée remuneratoire prit des lettres de restitution contre la donation.

elle etoit fondée sur l'ingratitude resultante de ce que le donataire l'avoit appellée folle et sujette au vin.

Le donataire soutenoit au contraire, que cette injure ne pouvoit etre mise au nombre de celles comprises dans la loy derniere au cod. de revocandis donationibus

Titre Dix-neuf

que ce n'etoit pas des injures préméditées, mais plustost
lapsus linguæ nimis præceps et enfin que la donation
étant remuneratoire, elle n'etoit pas sujette a revo-
cation pour cause d'ingratitude, néanmoins par
arrest, la donatrice fut admise a prouver les faits par
elle articulez et il fut decidé qu'ils etoient suffisants
pour operer la revocation de la donation, qui ne fut
pas regardée comme remuneratoire, quoyque qualifiée
de ce titre.

2°. La seconde cause d'ingratitude indiquée par la
même loy au code de revocandis donationibus, est
que le donataire va jusqu'a battre et maltraitter le

Des Donations

donataire.

3°. La troisieme est lorsque le donataire par de
mauvaises voyes a suscité des affaires au donateur,
pour luy faire perdre tout son bien, ou du moins une
partie considerable.

4°. La quatrième est quand le donataire a mis le
donateur en peril de sa vie, ou par des voyes de fait,
ou par des accusations ~~de sa vie~~ criminelles, ou
meme par des denonciations.

5°. La cinquieme enfin est quand le donataire
refuse d'accomplir les charges sous lesquelles la
donation a eté faitte, et tout ce qu'il a promis au donateur,

Titre Dix-neuf

Il faut observer que cette derniere cause doit etre entendue non pas d'une negligence de la part du donataire pour executer les clauses et les charges sous lesquelles la condition a été faitte, mais d'une contumace affectée, en sorte que le donataire eut malicieusement et à dessein refusé de les executer, nonobstant les sommations qui luy auroient été faites par le donateur d'y satisfaire, car on ne pourroit pas avec assez de raison induire le crime d'ingratitude pour revoquer une donation, parceque le donataire auroit negligé d'executer ce à quoy il s'est obligé en acceptant la donation: voyés Ferriere dans sa jurisprudence

Des Donations

du code titre de la revocation des donations.

Ricard part. 3. chap. 6 est d'avis qu'il est à propos que le juge rende quelques sentences comminatoires avant que de prononcer definitivement la revocation de la donation: mais argout. liv. 2. chap. 11 pretend que ces jugements comminatoires sont de vrays abus, et qu'ils ne font que fomenter la mauvaise foy de ceux qui ne veulent pas executer ce qu'ils ont promis: dou il conclud que lorsqu'un homme s'est obligé par quelques contracts que ce soit de donner, ou faire quelque chose dans un certain tems à peine de la resolution du contract, il ne faut ny sommations, ny

jugements comminatoires, l'experience ne faisant que trop connoitre que les parties qui en esperent cette facilité des juges en abusent tous les jours.

Néanmoins il semble qu'il faut faire la dessus la mesme distinction qui s'est faitte deja plusieurs fois, ou on ne pourroit imputer l'inexecution qu'à la seule negligence du donataire, sans que le donateur en souffrit un prejudice réel; ou le donataire n'auroit pas executé les charges et conditions dans le dessein de nuire, et de faire un préjudice réel au donateur.

Dans le premier cas il paroiteroit bien

dur de declarer de plein droit la donation revoquée a l'échéance du terme apposé dans l'acte; dans le second se servir d'une ingratitude inexcusable de la part du donataire; comme si la donation etoit faitte a charge de fournir des alimens au donateur, et que le donataire les eut refusez, alors la donation devroit etre revoquée de plein droit, sans que le donataire fut admis a purger sa contumace; parceque, par son retard a s'executer il auroit exposé le donateur a perir de misere.

Les causes d'ingratitude doivent etre prouvées et alleguées par le donateur; en sorte que, s'il ne s'est plaint de son vivant, ses heritiers ne sont-

poinct admis a poursuivre la revocation de la donation. de mesme si le donataire meurt, sans que le donateur se soit plaint, il ne peut plus inquieter ses heritiers, ny poursuivre la revocation de la donation sur des faits imputables au defunct: l'action est eteinte en ce cas. Voyez les loix 1ere et dernieres de ce titre au code de revocandis donat.

V. les loix 1 y. et 8 y. ff de donat.

LA donation remuneratoire ne peut etre revoquée pour cause d'ingratitude; parce que c'est moins une liberalité, que le payement d'une dette legitime, datio in solutum; ce qui doit s'entendre des services réels, et pour lesquels le donataire

auroit eu une action contre le donateur; et non d'une donation simplement qualifiée remuneratoire et pour des services pretendus, dont il n'y auroit aucune preuve.

LA revocation de la donation pour cause d'ingratitude a lieu dans toutte sortes de personnes V. la loy 4. de ce titre de donationibus.

ON excepte néanmoins les meres qui convolent en secondes nôces, et qui vivent impudiquement, lesquelles ne peuvent faire revoquer pour cause d'ingratitude les donations faittes a leurs enfants du premier lit, que pour trois causes qui

Titre Dix-neuf

sont rapportées dans l'autentique quod mater ff. du titre de donationibus; quod mater filio donat, ex ingratitudine non revertatur; postquam transiit ad secundas nuptias, nisi tribus ex causis: 1.a est, si vita ejus insidietur; item si manus impias in eam intulerit, 3.a si totius substantiæ jacturam molitus fuerit.

Le titulaire d'un benefice ne peut donner lieu par son ingratitude a la revocation de la donation faitte a son eglise; le mary a celle faitte a sa femme, le tuteur a celle faitte a son mineur, et ainsy des autres qui ont la gestion et administration des

Des Donations

biens d'autruy.

Les actions criminelles etants bornées a l'espace de 20 ans, suivant la loy: querela, ad legem corneliam de falsis, cette action pour la revocation des donations qui a pour fondement que le crime du donataire, qui a attenté a la vie du donateur, se doit pareillement prescrire par ce mesme espace de tems.

Ferrière dans la Droit civile

Mais si l'action pour la revocation de la donation etoit fondée sur l'inexecution des conditions de la donation, alors elle ne se prescriroit que par l'espace de 30 ans, parceque c'est une action personnelle, qui ne peut etre eteinte que par cet espace

de temps.

enfin si elle etoit fondée sur des injures que le donataire auroit dits au donateur; comme l'action d'injure se prescrit par un an, de mesme cette action pour la revocation de la donation se prescrivit par le mesme espace de tems.

Il y a cette difference entre la revocation pour cause d'ingratitude et celle occasionnée par survenance d'enfants; qu'en vertu de celle cy les choses sont retablies dans leurs premiers etats, en sorte que le donateur peut retirer les choses données des mains des tiers acquereurs et libres de toutes hypoteques des

créanciers du donataire, au lieu que la revocation pour cause d'ingratitude ne fait aucun préjudice ny aux tiers acquereurs, ny aux créanciers du donataire ingrat.

La raison de cette difference est que les tiers acquereurs, ou les créanciers du donataire ont dû prevoir que le donateur pourroit avoir des enfants, au lieu que l'ingratitude ne se prevoit pas, ny ne se presume: mais seulement le donataire qui a vendu ou engagé les choses comprises dans la donation revoquées pour cause d'ingratitude, doit rendre le prix au donateur et le dedomager des hypoteques par luy contractées; autrement l'injure faitte au donateur

par le donataire demeureroit impunie; Voyez Ferriere dans lendroit cité et du moulin dans par luy indiqué sur la coutume de paris, partie 33. glose premiere Nombre 54.

enfin il y a une autre cause de revocation de donation, scavoir contre les enfants qui se remarient sans le consentement de leurs peres et meres; mais lon ne peut pas dire que ce soit une nouvelle cause; car il semble quelle est comprise dans la premiere de celle qui est exprimée dans la loy 1ere au code de revocandis donationibus, puisque cest une des plus grandes

injure que les enfants puissent faire a leurs peres et meres, que de se remarier malgrez eux.

Fin du titre Des Donations

Nullus argento color est, avaris
abditæ terræ inimica lamnæ,
crispe salusti, nisi temperato
splendeat usu. horatius de 2. lib. 2us

Table

1.

Des matieres

Table Des titres contenus Dans ce premier volume

art. 1.er

combien y a til de donations? — — — p. 383.

quels biens ~~sont~~ ~~ceux qui~~ peuvent etre donnez? — — — p. 386.

Que prescrit notre coutume? — — — p. 391.

Que prescrit l'ord. pour la legitime? — — — p. 394

une donation remuneratoire est elle sujette au retranchement pour la legitime? — — — p. 400

Que peut donner et retenir? — — — p. 410.

2.

Table

cette maxime vaut-elle? — — — — p. 410.

Quesque la tradition? — — — — — p. 413.

Quelle est la faveur des contracts de mariage? p. 428

art. 2.ond

Qui sont ceux qui peuvent donner? — — p. 434

un religieux peut-il donner? — — — — p. 434.

un sourd et muet peut-il donner? — — — — p. id.

un malade peut-il faire une donation? — — p. 443.

un fils de famille peut-il donner? — — p. 463.

art. 3.eme

Qui sont ceux qui ont la capacité de recevoir? p. 464

un confesseur peut-il recevoir? — — — p. 463.

3.

Des matières

les juges ou p.s peuvent ils recevoir? — — p464.

n'y a t'il pas une exception? — — — p. 463.

peut-on donner a une concubine? — — p 471.

peut-on donner a un batard? — — — p. 474.

suivant notre coutume id. juris? — — p. 479.

peut on se donner par contract de mariage? p. 493.

De l'édit des 2.onds nôces

Quesqu'ordonne cet édit — — — — p. 493

Quelles choses sont requises pour qu'il ait lieu — p. 494.

les dons indirects sont-ils permis? — — p. 502.

Quesqu'il statue pour une femme adultère? p. ... 516.

le mary peut il renoncer au profit de la femme? p. 520.

Du retranchement sur le doüaire et

4.

Table

Laugment

au profit de qui retourne le douaire? — — p. 624.

en quoy consiste-t-il en bourgogne? — — — p. 625.

si le douaire est sujet au retranchement? p. 632

Quesque laugment? — — — — p. 636.

est-il sujet au retranchement? — — — p. 643.

au profit de qui retourne le retranchement? — p. . . 644.

Des autres peines contre l'édit des secondes nôces.

Quels sont les peines infligées a la femme qui se remarie? — — — — — p. 654.

Quesque la baillistrie? — — — — p. 656.

le pere en est-il privé? — — — — p. 659

5

Des matieres

Quesque la garde noble? — — — p. 662.

Sur la seconde partie de l'édit.

Quordonne t'il? — — — — — p. . 674.

les conjoints ont-ils l'usufruit? — p. . 683.

que faut-il pour qu'il ait lieu? — — p. . 684.

un enfant exheredé participe t'il a ce retranchement? — — — — p. . 686.

arth. 4eme

Quelles sont les formalités des donations.

Quelle est la 1.re formalité? — — p. . 693.

De l'acceptation

Quelle est la seconde formalités? — p. 698.

un notaire peut-il accepter? — — — p. . 601.

en quels termes doit-elle etre acceptée? p. . 604.

comment les mineurs peuvent-ils accepter? p. . 610.

6

Table

comment les posthumes peuvent accepter? p. 624
faut-il accepter dans les contracts de mariage? p. 631.

art. 5.eme
De linsinuation

Quesque linsinuation? — — — — p 631.
que prescrit lord? — — — p. id.
pour les donations onereuses? — — — p 643.
a defaut dinsinuation quarrivera til? p. 649.
qui doit accepter pour la femme? p. 656.
ou se fait linsinuation? — — — — p. 688.

art. 6.eme
De la revocation.

en quels cas la donation est revoquée? p. 644
par survenance denfant est elle
revoquée de plein droit? — — — p. 649.
sil etoit conu ou juris? — — p. 684.
Quesque la donation conditionnelle? p. 693.

7.

Des Matieres

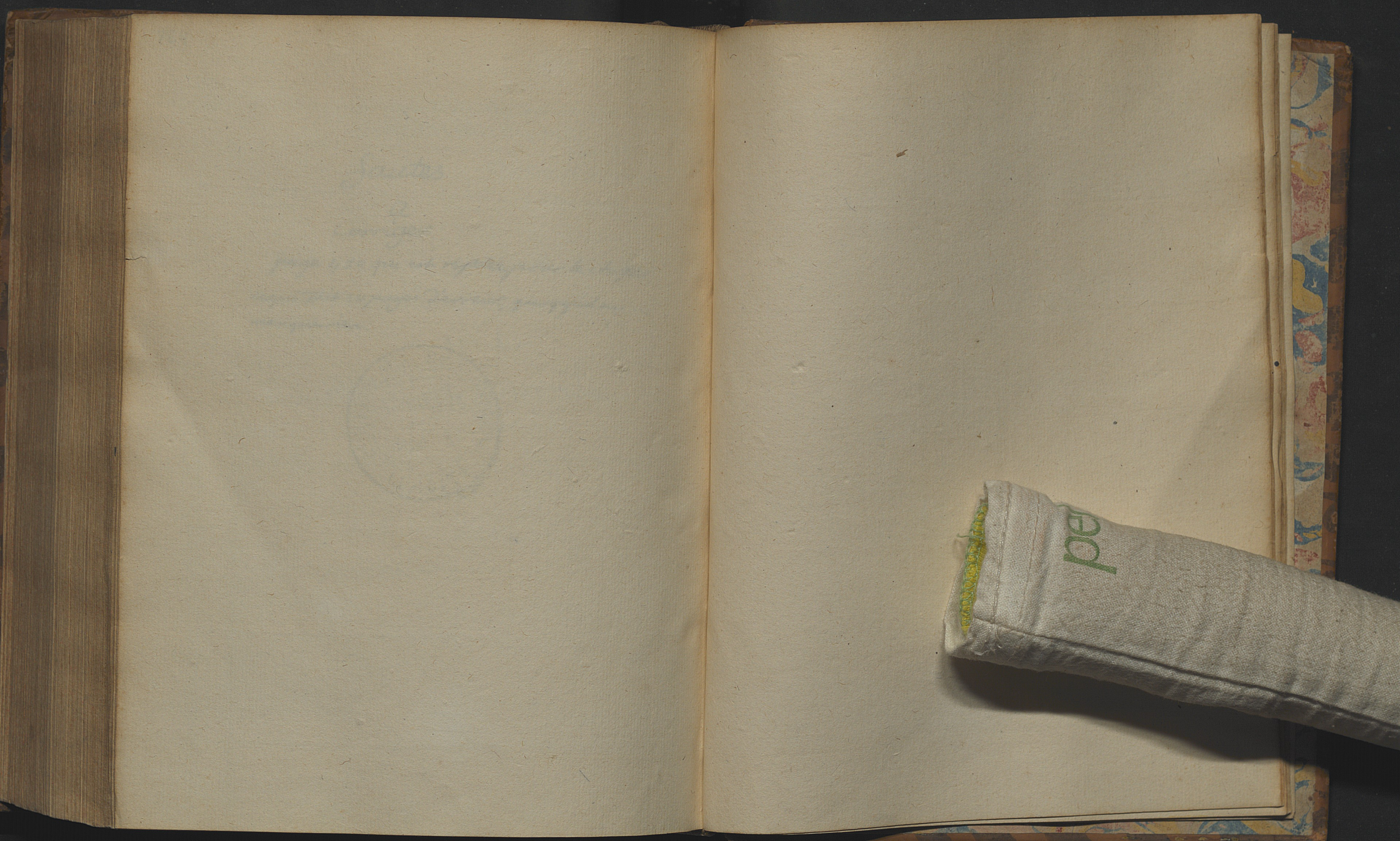
Quesque les donations tem. revoc? — — p. 694
en cas dingratitude comment est elle revoquée? p 699.
combien y a til de cause dingratitudes? p. 702.
Quelle est la derniere cause de revocation? p. 714.

Fin de la Table
et du
Premier volume.

Fautes
a
Corriger.

page 480 qui est repetée pour le chiffre
ce qui fait 10 pages d'erreur, quoyqu'il ny
manque rien.

BIBLIOTHÈQUE UNIVERSITAIRE
DIJON
(DROIT)







COUR
DE
DROIT

TOM. I.

-F.
178006
1