

## Remiss.

**I** He composto da *L. adoptivus filius* 14. *vers. serviles quoque cognationes ff. rit. nupt. vide tot. tit. de conjug. servor.* de Direito Canonico.

**§. II.** Sunt & alia personæ, quæ propter diversas rationes nuptias contrahere prohibentur, quas in libris Digestorum, seu Pandectarum, ex vetere jure collectarum, enumerari permisimus.

Tambem ha outras pessoas, que por diversas razoes não podem casar, contadas nos livros dos Digestos, ou Pandectas, que do antigo Direito foraõ colhidas, em que permittimos fossem insertas.

## Remiss.

**1** Alia personæ: como são tutor, curador, e filhos destes, *L. tutor vel curator* 36. *L. libertum curatoris puellæ ff. rit. nupt. L. 1. Cod. interdict. matr. inter pupil. & tut.*

**2** Os julgadores, e ministros das Provincias, *L. si quis officium L. qui in Provincia* 57. *ff. rit. nupt. L. palam* 43. *§. Senatus censuit L. lege Julia* 44. *ff. rit. nupt. & Novel. 78. Ord. lib. 1. tit. 95. ubi glosator.*

**3** A mulher que tem bens da Coroa, *Ord. lib. 2. tit. 37. & ibi glosator. Arouc. L. 9. n. 101. ff. stat. hom.*

**4** Official de ElRey que dorme com mulher que requiere perante elle, que pena tem, *Ord. lib. 5. tit. 20. Juiz, Escrivaõ, Tutor, Curador com orfa, Ord. lib. 5. tit. 21. pr. & §. 1. Raptor da virgem, L. unic. Cod. rapt. virg. L. si quis 5. Cod. Episc. & cleric. Ord. lib. 5. tit. 23. §. 1. tit. 18. §. 1. Dormir com freira. tit. 17. §. 1.*

**5** *§. 1. tit. 18. §. 1. Dormir com freira. tit. 17. §. 1.*

**§. 12.** Si adversus ea, quæ di-

ximus, aliqui coierint, nec vir, nec uxor, nec nuptiæ, nec matrimonium, nec dos intelligitur. Itaque ii, qui ex eo coitu nascuntur, in potestate patris non sunt, sed tales sunt (quantum ad patriam potestatem pertinet) quales sunt ii, quos mater vulgo concepit. Nam nec hi patrem habere intelliguntur, cum & his pater incertus sit. unde, solent spurii appellari, ...., id est à latine, & ...., quasi sine patre filii. Sequitur ergo, ut dissoluto tali coitu, nec dotis, nec donationis exactioni locus sit. Qui autem prohibitas nuptias contrahunt, & alias pœnas patiuntur, quæ sacris constitutionibus continentur.

Se casarem contra a dita prohibiçaõ, se entende não haver marido, nem mulher, nem nupcias, nem dote, nem os filhos estaraõ no patrio poder; antes seraõ havidos, como se a mãy os concebera de pay incerto, que he visto não terem pay, chamados *Escurios*. De que se segue que dissoluto o tal coito, nem podem pedir dote, nem doaçaõ. E estes, ainda tem outras penas contadas nas nossas Constituiçoens.

## Remiss.

Confirma-se, porque he ipso **1** *jure nullo*, o que se faz contra as Leys, *L. non dubium* 5. *Cod. de legib. Barb. ax. 92. & n. 10.* E so he legitimo, o que he conforme ao Di- **2** *reito*, conveniente ao caso, *L. 130. tom. 6. pag. 78. & Cap. 1. tom. 7. n. 1. 2. 3. 20. 25. 26.*

Donde, não sem razaõ, des- **3** *merecem* o nome de marido, mulher, casamento, dote, *L. 6. Cod. interdict. matr. L. 3. ff. jur. dot. L. 4. §. 6. ff. gradib. affin. L. 1. ff. und. vir & ux. L. incertæ nuptiæ neque dotem habent. 52. ff. de rit. nupt.* E **4** *ainda* que haja matrimonio sem dote,



te, não há dote sem matrimonio, d. L. incertæ 52. ff. rit. nupt. d. L. 3. ff. de jur. dot. vers. dotis appellatio non refertur ad ea matrimonia, que consistere non possunt. Neque dos sine matrimonio esse potest. ubicunque igitur matrimonii nomen non est nec dos est. L. qui contra legem 4. Cod. incest. nupt. dix. L. 129. §. 1. & L. 178. tom. 6. Cap. 42. n. 6. tom. 7. L. 15. n. 7. ff. duob. reis tom. 8.

5 Caducar o dote, e applicar-se ao Fisco, L. necesse §. 2. L. dote 61. ff. rit. nupt. L. 32. §. fin ff. donat. inter vir & ux L. 4. & auth. incestas Cod. incest. nupt. Ord. lib. 2. tit. 26. §. 22.

6 Nascidos de tal coito, não estão no patrio poder, e só os de justas nupcias, dix. pr. Inst. de patr. pot. n. 5. L. 6. Cod. interdict. matr. L. 3. ff. his qui sunt sui & ibi Arouc.

7 n. 19. & in L. 11. ff. stat. hom. o que pecca na Ley. não invoca seu auxilio, Barb. ax. 126. n. 21.

8 Solent spurii appellari: são espurios, semelhantes àquelles chamados vulgo quæsi, L. vulgo concepti 23. L. nature 24. ff. stat. hom. & ibi Arouc. & in L. cum legitime nuptiæ 19. ex n. 8. ff. eod. Portug. lib. 3. Cap. 18. n. 65. & §. vulgo quæsi 4. Inst. de success. cognat. Guerr. tr. 2. lib. 1. Cap. 6. & n. 5. Cordeir. dubit. 11. Michalor. frat. p. 3. Cap.

9 19. & 21. Legitimo, se chama ao que he approvado pelas Leys, L. 130. tom. 6. pag. 78. & tom. 7. Cap. 1. n. 25. Portug. lib. 3. Cap. 18. n. 1. & 2. e do matrimonio legitimo fallaõ as Ordd. lib. 1. tit. 62. §. 46. & tit. 88. & lib. 2. tit. 35. §. 12. & 13. lib. 3. tit. 25. §. 5. lib. 4. tit. 46. & 47. 91. 92. 94. 95. 96. 97. & 100. & lib. 5. tit. 25. e todas as que lhe respeitaõ.

11 Aquella regra, de que o acto perfeito se não vicia, ainda que torne ao caso em que não podia ter principio, L. 85. §. 1. L. 29. tom. 5. §. 1. Inst. quib. non est permiss. fac. testa §. 1. Inst. legat. Cap. factum 73. tom. 7. Barb. ax. 40. n. 21. Peg. for. Tom. 1.

cap. 4. n. 32. Também procede no matrimonio, como summa Bald. in L. si qua mihi uxor 12. ff. rit. nupt: não se dissolve pelo furor superveniente, posto que com este se não pôde contrahir, L. furor 8. ff. sponsal. L. oratione 16. fin. vers. sed recte contractum non impedit ff. rit. nupt. Arouc. L. patre furioso 8. n. 36. ff. his qui sunt sui cap. 73. tom. 7. pag. 57. Sanch. matr. disp. 8.

§. 13. Aliquando autem evenit; ut liberi, qui statim ut nati sunt, in potestate parentum non sunt, postea redigantur in potestatem patris: qualis est is, qui dum naturalis fuerat, postea curiæ datus, potestati patris subicitur: nec non is, qui á muliere libera procreatus, cujus matrimonium minime legibus interdictum fuerat, sed ad quam pater consuetudinem habuerat, postea ex nostra constitutione dotalibus instrumentis compositis, in potestate patris efficitur. Quod & aliis liberis, qui ex eodem matrimonio postea fuerint procreati, similiter nostra constitutio præbuit.

Porém a contece algumas vezes, que o filho quando nasce, não está no patrio poder, e depois vem a elle: como sendo natural, e dado ao concelho, e depois tornar ao pay: do mesmo modo entra no patrio poder, o que nasceo de mulher livre, sem impedimento para casar, mas o pay havia tido com ella trato, e depois casaraõ, conforme huma Constituiçãõ; a qual concede o mesmo aos outros filhos, nascidos depois deste matrimonio.

#### Remissãõ.

Estas couças, foraõ tiradas da L. communium 9. L. 3. & L. 4. Cod. natur. liber. Novel. 89. cum cap. 2. & seqq.

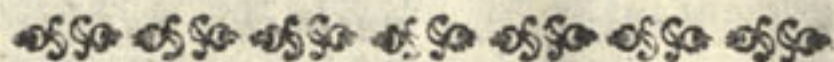
Curie datus: dos expostos ao concelho,



- celho, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 11. ubi. Peg Barb. Guerr. tract. 2. lib. 1. cap. 7. per tot. ou à Igreja cap. sacrorum 15. caus. 12. quest. 2. Guerr. d. cap. 7. n. 40. e lhe succede esta, auth. omnes perigrini Cod. de success. Guerr. d. cap. 7. n. 56. dix. L. 10. tom. 5.*
- 4 *Matrimonium minime legibus interdictum*: que não tenhaõ impedimento para casar, requere tambem a *Ord. lib. 2. tit. 35. §. 12. lib. 4. tit. 92.* porque tendo-o eraõ espurios, ou incestuosos, *Guerr. d. lib. 1. cap. 6. n. 5. & seqq. cum Peg. & Portug. lib. 3. cap. 18 n. 65.*
- 6 *Matrimonio superveniente*, re-  
poem, *d. §. fin. Inst. h. t. §. 2. Inst. hered. que ab intest. defer. L. communium 9. L. 10. Cod. natur. liber. Novel 89. cap. 8. cap. tanta 6. qui fil. sint legitim. Ord lib. 2. tit. 35. §. 12. Barb. d. cap. 6. & cap. venerabilem 13. qui fil. sint legit. Portug. lib. 2. cap. 16. Guerr. tr. 2. lib. 1. cap. 4. Arouc. L. 3. n. 21. ff. his qui sunt sui pag. 413.*
- 7 O incestuozo, para ficar legitimo pelo matrimonio subsequente, requere dispensa do Papa *in radice matrimonij*, como vi julgado em 1744. & tenet *Peg. coment. ad Ord. lib. 2. tit. 35. §. 12. cap. 172. n. 4. gl. 85. Portug. d. cap. 16. n. 36. & 35. Barb. in d. cap. venerabilem 13. n. 4. qui fil. sint legit. & in cap. 6. n. 38. & seqq. eod. tit. Guerr. tract. 2. lib. 1. cap. 4. n. 81. 83. 91. 97. & 98. Arouc. adn. L. 11. ex n. 11. ff. stat. hom. pag. 253.* que querem seja sobre o matrimonio nullo; e não no dispensado para casar legitimamente.
- 8 Porém, os Banqueiros atestaõ, todos, que todas as dispensas matrimoniaes, trazem a clausula, de que legitima os filhos havidos antes, e depois do matrimonio: e esta diz ser dispensa, *in radice*, *Aug. Barb. in d. cap. venerabilem 13. n. 5. fin. ib. dicit à Papa dispensatum censeri in radice*, quando ipse de-

*clarat legitimos filios natos ante dispensationem, & postea nascituros: e nas sentenças do Ordinario, sobre as permissas da dispensa, em todas se julga com a mesma clausula.*

*Tu cogita*, se a dispensa *in radice*, he só no contrahido nullamente, *ut per Barb. d. cap. 13.* (que não he pouco para deixar de cogitar, e para o julgar) *vide, P. Vito Picbler. soc. Jes. injus can. lib. 4. tit. 17. qui fil. sint legit. n. 15. 16. 17. & 18.*



## T I T. I I.

### De Adoptionibus.

*Non solum autem naturales liberi, secundum ea quæ diximus, in potestate nostra sunt, verum etiam ii, quos adoptamus.*

Naõ só os filhos naturaes, (e legitimos) como fica dito acima, estaõ no nosso poder, mas ainda os que adoptamos.

*Remiss.*

**E**ste principio, que diz, que tambem os adoptivos estaõ no patrio poder, he tirado da *L. 1. ff. adopt. ubi Arouc. adn.* que o faz filho familias, ainda que ficto, *Arouc. d. L. 1. n. 1. ff. adopt. pag. 457.*

A adopção, he nome geral, e se divide em duas especies de patrio poder: huma *adopção*, outra *adrogação*. Adopta-se, ao filho familias; adroga-se, ao que he de seu proprio direito.

Adroga-se, com authoridade do Principe; adopta-se, com authoridade do Magistrado, como ao diante se dirà, *Portug. lib. 3. Cap. 18. ex n. 99. Guerr. tr. 2. lib. 1. cap. 8. ubi nihil intactum.*

§. I.



§. 1. *Adoptio autem duobus modis fit: aut principali rescripto, aut imperio magistratus. Imperatoris auctoritate adoptare quis potest eos, easve, qui, quæve sui juris sunt: quæ species adoptionis dicitur adrogatio. Imperio magistratus adoptamus eos, easve, qui, quæve in potestate parentum sunt: si-ve primum gradum liberorum obtineant, qualis est filius, filia: si-ve inferiorem, qualis est nepos, neptis, pronepos, proneptis.*

A adopção, se faz de dous modos: ou pelo rescripto do Principe, ou por mandado do Magistrado. Pelo Principe, pôde perfilhar aquelle, ou aquella, que he de feu direito, e está fóra do patrio poder, a que os Latinos chamaõ *adrogatio*. Pelo Magistrado, aos que estão no poder de feu pay, ou outro ascendente, como filho, neto, bisneto.

## Remiss.

1 Este §. que divide a adopção nos dous modos; por Rescripto do Principe ao de feu direito; e pelo Magistrado, ao que está no poder paterno, ou de outro que o tenha, he tirado da *L. 1. & L. 2. ff. de adopt. & emancipat.* vide, *Ord. lib. 1. tit. 3. & ibi Peg. & Arouc. d. L. 1. & 2. ff. b. t.*

2 O cazado de 20. annos havido por emancipado, neste Reyno, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. & ibi Peg. Ord. lib. 3. tit. 42. §. 3. & 4. Regim. ad Ord. lib. 1. fn. §. 13. Valasc. allegat. 29. n. 25.*

§. 2. *Sed hodie nostra constitutione, cum filius familias à patre naturali extraneæ personæ in adoptionem datur, jura patris naturalis minime dissolvuntur, nec quicquam ad patrem adoptivum transit, nec in potestate ejus est,*

Tom. I.

*licet ab intestato jura successionis ei à nobis tributa sint. Si vero paternaturalis non extraneo, sed avo filii sui materno, vel, si ipse pater naturalis fuerit emancipatus, etiam avo vel proavo simili modo paterno vel materno filium dederit in adoptionem: in hoc casu, quia concurrunt in unam personam, & naturalia, & adoptionis jura, manet stabile jus patris adoptivi, & naturali vinculo copulatum, & legitimo adoptionis modo constitutum: ut & in familia, & in potestate hujusmodi patris adoptivi sit*

Porém agora por huma nossa constituição, quando o filho familias he dado em adopção, pelo pay, ao estranho, não perde os direitos de pay natural, nem passa couza alguma ao pay adoptivo, ainda que selhe conceda a successão, morrendo intestado. Mas se o der ao avó materno do filho: ou bisavo paterno, ou materno, como concorrem para huma pessoa os direitos naturaes, e os da adopção, fica firme no pay adptivo, e da sua familia, e do feu poder.

## Remiss.

Este §. que faz differença entre o estranho, e ascendente, he tirado *L. qui in adoptivis 10. Cod. adopt. vers. omnia igitur vide Arouc. adn. L. 1. vers. quod adoptionis nomen ff. adopt.*

Quanto a succeder ao pay intes-  
tado, e por testamento, §. *si de ea omnia 14. Inst. hered. quæ ab intest. defer. Portug. lib. 3. cap. 18. n. 100. Guerr. tr. lib. 1. cap. 8 ex n. 28. L. si te parens Cod. suis & legit. hered. L. si arrogator ff. adopt. L. 2. Cod. adopt. L. fn. ff. si quis in fraud. patr. L. Papinianus §. si quis impubes ff. in offic. testam. idem Guerr. d. lib. 1. cap. 5.*

No morgado, não, *Molin. pri-  
mog.*

F ij



mog. lib. 1. cap. 4. n. 50. Legitimado pelo Príncipe, Molin. á n. 44. Guerr. d. cap. 5. á n. 14.

§. 3. Cum autem impubes per principale rescriptum adrogatur, causa cognita adrogatio fieri permittitur: & exquiritur causa adrogationis, an honesta sit, expediaturque pupillo. Et cum quibusdam conditionibus adrogatio fit: id est, ut caveat adrogator personæ publicæ, si intra pubertatem pupillus decesserit, restitutum se bona illis, qui, si adoptio facta non esset, ad successionem ejus venturi essent. Item non aliter emancipare eum potest adrogator, nisi, causa cognita, dignus emancipatione fuerit: & tunc sua bona ei reddat. Sed & si decedens pater eum exheredaverit, vel vivus sine justa causa emancipaverit, jubetur quartam partem ei bonorum suorum relinquere, videlicet præter bona, quæ ad patrem adoptivum transtulit, & quorum commodum ei postea acquisivit.

Quando o menor de 14. annos he perfilhado por arrogação, com Rescripto do Príncipe, conhecida a causa, se permite a tal arrogação, examinando-se a causa de honesta, e util ao pupillo; e se faz o tal perfilhamento com certas condições; a saber, de dar caução judicial de que morrendo o pupillo dentro de 18. annos, restituirá seus bens aos que o haviaõ de herdar, se não fora perfilhado; e que o não poderá emancipar sem conhecimento de causa; e que em taõ lhe restituirá todos seus bens; e se na morte o desherdar, ou em vida o lançar fóra do seu poder, sem causa justa, lhe deixará a quarta parte de seus bens, além dos que levou, e do que com elles adquirio.

Remiss.

Este §. da adrogação do impubero, foy composto da L. nec ei 17. §. eorum, & L. non aliter 18. & L. his verbis. 19. & L. hac autem 20. ff. de adopt. de quibus Arouc. adn. ff. eod.

Puberdade plena no barão, he 18. annos, e na femea 14. L. adrogatio 40. §. non tantum 1. ff. adopt. & ibi Arouc. adn. §. 4. Inst. b. t. §. fin. Inst. cui & quib. ex caus. man. L. Mala ait 14. §. 1. ff. alim. & cib. legat. L. quidam Consulebant 57. ff. rejudic. Narbon. etat. a n. 18. quest. 1. n. 2. Pona cap. 9 n. 56.

Conhecida a causa de honesta, e util ao pupillo, para se permitir a tal arrogação, L. 2. Cod. adopt. L. adoptio 4. Cod. eod. L. fin. Cod. auct. præstand. Caução, fiança, d. L. 18. 19. & 20. ff. b. t. d. L. 2. Cod. eod. Aquella dicção intra, dentro dos 4 18. annos, inclue o dia do termo, ut Ord. lib. 3. tit. 25. & tit. 91. §. 2. Arouc. allegat. 28 n. 8. Valasc. allegat. 76. n. 41. L. 1. ff. si quis caut. Doenh. regul. 196 dix. L. ubi Lex 101. tom. 5. Gloz. ad Ord. lib. 3. tit. 13. pr. n. 4. Do dia que a renun- 5 ciação fizer a 30. dias, Ord. lib. 1. tit. 96. §. 1. ubi. Peg. tom. 7. Glos. 3. n. 3. pag. 410. Cabed. p. 2. dec. 24. Salgad. labir. p. 1. cap. 35, n. 59 & 60. a respeito da do officio; porèm 6 ficaria nomeado o filho mais velho, Ord. lib. 4. tit. 36. §. 2. Peg. ad Ord. lib. 1. tit. 95. pr. n. 12. pag. 417. Portug. lib. 2. cap. 13. n. 23. E da resi- 7 gnação ou renuncia do Beneficio, dentro dos vinte dias, Peg. d. Ord. §. 1. Glos. 3. n. 6. pag. 419. ubi DD.

Deixar a quarta parte de seus 8 bens, testando, L. si arrogator 22. & ibi Arouc. n. 4. ff. adopt. L. Papinianus 8. §. si quis in pubes ff. inoffic. testam. L. fin. ff. si quis in fraudem patron. L. si te parens Cod. suis & legit. hered. P. Pinh. de testam.



tam. disp. 5. sect. 5. §. 14. n. 31. Portug. lib. 3. cap. 19. n. 100. Guerr. tract. 2. lib. 1. cap. 8. n. 28.

§. 4. Minorem natu, majorem non posse adoptare placet: adoptio enim naturam imitatur: & pro monstruo est, ut major sit filius, quam pater. Debet itaque is, qui sibi filium per adoptionem vel arrogationem facit, plena pubertate, id est, decem & octo annis precedere.

O menor em idade, não pôde perfilhar ao mayor; porque a adopção imitta a natureza, e seria cousa monstruosa ser o filho mais velho; deve de ser mayor que o perfilhado, ou por adopção, ou por arrogação; e de plena, e de completa puberdade, a saber, de 18. annos, ultra o perfilhado.

Remiss.

1 Este §. da idade do adoptante, e adoptado, e que deve ser mayor, por imitar a natureza, he tirado da *L. adoptio enim 16. ff. adopt. ubi Arouc. adn.* e comprova a *L. filio quem pater 23. verl. nam omnifere ff. liber. & posth.* e mais velho 18. annos, *L. adrogato patrefam. 40. §. non tantum ff. h. t. & ibi Arouc. adn. pag. 533.*

3 Puberdade plena, 18. annos, d. §. 4. *fn. Inst. h. t. d. L. 40. § non tantum verl. & utique plene pubertatis, id est, decem & octo annis, eum precedere debet & ibi Arouc. Molin. disp. 227. verl. ut quis tenet dix. §. 3. Inst. n. 2. h. t. & §. fn. Inst. cui &*  
4 *quib. ex caus. man. nos alimentos, jura d. § 3 n 2. h. t. Pona cap. 9. n. 56.*

§. 5. Licet autem & in locum nepotis vel neptis, pronepotis vel proneptis, vel deinceps adoptare: quamvis filium quis non habeat.

A cada hum he licito perfilhar em lugar de nêto, nêta, bisnêto, bisneta, ou dahi em diante, ainda que não tenha filho.

Remiss.

Que se possa adoptar em lugar de nêto, ainda que tenha filho, se prova, *L. adoptare quis nepotis loco potest, & si filium non habet ff. adopt. & ibi Arouc. adn. n. 1. Molin. disp. 227. verl. qui arrogatur fn. Ant. Fabr. Papin. tit. 10. pr. 1. illat. 15. Robles repræs. lib. 2. cap. 5. n. 14.* Em lugar de irmão, se não pôde adoptar, ou arrogar, *L. nec apud 7. Cod. hered. instit. Arouc. adn. d. L. 37. n. 2.*

§. 6. Et tam filium alienum quis in locum nepotis adoptare potest, quam nepotem in locum filii.

E pôde perfilhar o filho de outro, em lugar de nêpto; e ao nêto em lugar de filho.

Remiss.

Ao nêto em lugar de filho, *L. adoptiones 43. ff. adopt. & ibi Arouc. pag. 535. cum L. 37. L. 6. L. 10. L. 11. ff. h. t. Fabr. Papin. tit. 10. pr. 1. illat. 15.*

§. 7. Sed si quis nepotis loco adoptet, vel quasi ex filio, quem habet jam adoptatum, vel quasi ex illo, quem naturalem in sua potestate habet: eo casu & filius consentire debet, ne ei invito suus heres adgnascatur: sed ex contrario, si avus ex filio nepotem det in adoptionem, non est necesse filium consentire.

Se alguem perfilhar em lugar de nêto, ou como de filho que tem perfilhado, ou como de filho natural, que tem no seu poder, (scilicet



licet legitimo) neste caso, deve de consentir o filho, por não lhe vir herdeiro seu contra a sua vontade. Mas pelo contrario, se o avô der o neto, da parte de filho a outrem, não he necessario consentimento do filho.

Remiss.

- 1 Este §. do consentimento do filho, he colhido da *L. cum nepos 6. L. si quis 10. L. si is qui 11. ff. adop. de quib. Arouc. adn.* Sendo com incerteza a que filho respeite, *L. adoptiones 43. L. si is qui neptem 44. ff. adopt. & ibi Arouc. adn.* Tambem o filho consenciente, para o neto, deve ser de mais idade, imittando a natureza, *ut d. §. 4. h. t. Arouc. adn. d. L. 6. n. 6. ff. h. t.*
- 2
- 3
- 4 A razão deste §. parece que tambem se tira da *L. in bello 12. §. 3. ff. capt. & postlim. revers. juncto arg. L. 15. & L. fin. Cod. de pact.*
- 5 Quanto ao avô, que dá o neto, de seu filho familias não requiere esse consentimento, por estar no poder do avô, e não do pay: he materia infrutifera, e deficit de acontecer, como diz *Arouc. in d. L. si is qui nepotem 44. ff. h. tit.*

§. 8. *In plurimis autem causis adsimilatur is, qui adoptatus vel adrogatus est, ei, qui ex legitimo matrimonio natus est: & ideo si quis per imperatorem, vel apud praetorem, vel praesidem provinciae non extraneum adoptaverit, potest eundem in adoptionem alii dare.*

O perfilhado, por adopção, ou arrogação, em muitos casos he semelhante ao nascido de legitimo Matrimonio; e por isso se por autoridade do Principe, Pretor, ou Presidente da Provincia perfilhar ao que não he estranho, póde dallo a outro para que o perfilhe.

Remiss.

Remiss.

Este §. da semelhança, e que o que arrogou póde dar o arrogado a outro, para que o perfilhe; *L. questum est 34. ff. adopt. & ibi Arouc. adn. n. 2. pag. 529.* E fica á maneira de pay natural, e entre elles haverá os mesmos respeitos, *Arouc. d. n. 2. fin. L. cum in adoptivis pen. ff. adopt. vide, §. 2. Inst. h. t.*

Vale o argumento da legitimação, para a adopção, *L. 1. Cod. adopt. Valasc. loc. com. lit. A. n. 331.* Da arrogação, para a legitimação, *L. jubemus Cod. natur. liber. Valasc. n. 332.* Da emancipação, para a legitimação, *d. L. jubemus Cod. Valasc. n. 333. Barb. loc. com loco 4.*

A arrogação, deve ser por rescripto do Principe, aliás he nulla, *Ord. lib. 1. tit. 3. §. 1. L. 2. fin. L. arrogationes 6. Cod. adopt. Molin. disp. 227. vers. ut autem valida Arouc. L. 2. n. 1. ff. adopt.*

A adopção do ascendente, ou estranho, basta do Magistrado, *Arouc. n. 6.*

§. 9. *Sed & illud utriusque adoptionis commune est, quod & ii, qui generare non possunt (quales sunt spadones) adoptare possunt (castrati autem non possunt.)*

He commum, ás duas maneiras de adoptar, que os que não podem gerar, como são os capados, podem adoptar; e não os que de sua natureza não podem gerar.

Remiss.

O principio deste §. he tirado da *L. generalis 2. vers. illud utriusque adoptionis commune est, quod & hi qui generare non possunt, quales sunt spadones, adoptare possunt & ibi Arouc. adn.*

Diferença entre Spado, Eunuchum,



chum, Castractum, Thlibiam, Thlasiam, Parlador. different. 85. L. 128. tom. 6. pag. 77. & ibi Rebuf. Cald. nomin. quest. 14. ex n. 18. Arouc. in d. L. generalis 2. §. illud utriusque 1. ff. adopt. pag. 464. aonde explica este §. e no n. 2. tem que á Novela Leonina lhe falta a authoridade, vide, L. 6. ff. liber. & posth.

3 Se o Clerigo poderá adoptar, visto que de honestidade não pôde gerar, e que sim, cum multis Arouc. adn. d. L. generalis 2. n. 3. ff. h. t.

§. 10. *Fæminæ quoque adoptare non possunt: quia nec naturales liberos in sua potestate habent: sed ex indulgentia principis ad solatium liberorum amissorum adoptare possunt.*

As mulheres, não podem perfilhar; porque nem os filhos legítimos tem no seu poder; mas por dispensa do Príncipe, a causa de consolação dos filhos mortos, podem adoptar.

Remiss.

1 A este §. responde a L. suspecta 29. §. quoniam femina nullum adoptare filium sine jussu Principis potest. ff. de inoffic. testam. L. mulierem 5. Cod. adopt. & vers. quorum insolatium amissorum filiorum em que abunda Arouc. adnot. in L. in multis 9. lit. A. n. 10. ff. stat. hom. que recita, e explica este §.

2 A mãy, não tem os filhos no patrio poder, dix. §. 3. Inst. patr. potest. & in L. 196. §. 1. n. 3. tom. 6. pag. 108. Ord. lib. 4. tit. 87. §. 7. Arouc. d. L. 9. n. 10. stat. hom.

§. 11. *Illud proprium est adoptionis illius, que per sacrum oraculum fit, quod is, qui liberos in potestate habet, si se adrogandum dederit, non solum ipse potestati*

adrogatoris subjicitur, sed etiam liberi ejus in ejusdem sunt potestate, tanquam nepotes: sic etenim divus Augustus non ante Tiberium adoptavit, quam is Germanicum adoptasset: ut protinus adoptione facta inciperet Germanicus Augusti nepos esse.

Hé proprio da adopção feita pelo Príncipe, que se perfilhar ao que tem filhos no seu poder, que não só fique sujeito ao poder do que o perfilhou, mas ainda seus filhos, em lugar de netos; porque assim o Emperador Augusto não perfilhou a Tiberio antes que Germano fosse perfilhado pelo mesmo Tiberio; para que, feita a adopção, ficasse Germano neto de Augusto.

Remiss.

L. 2. ff. h. t. L. 6. Cod. eod. L. pen. §. 1. 2. ff. bon. poss. sec. tab. Se estaõ, ou não em uso, Cabed. dec. 70. num. 4. p. 2. Valasc. part. cap. 12. n. 45. Arouc. adn. d. L. generalis 2. §. hoc proprium ff. adopt. pag. 465. fin. n. 1. & pag. 466. pr. L. 27. n. 2. L. 28. n. 1. L. arregato 40. pr. n. 1. ff. adopt. Ord. lib. 1. tit. 3. §. 1. & lib. 2. tit. 35. §. 2.

§. 12. *Apud Catonem bene scriptum refert antiquitas, Servos, si á domino adoptati sint, ex hoc ipso posse liberari. Unde & nos eruditi, in nostra constitutione etiam eum servum, quem dominus actis intervenientibus filium suum nominaverat, liberum esse constituimus: licet hoc ad jus filii accipiendum non sufficiat.*

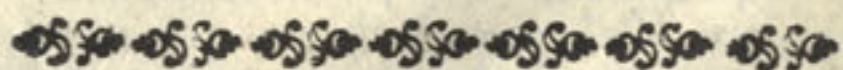
A antiguidade refere escrevera Cataõ, que os escravos perfilhados pelo senhor, ficassem forros. Donde tomando nós doutrina, mandamos em huma nossa Constituição, que ainda aquelle escravo que o senhor



nhor nomeasse por filho, com a solemnidade requerida por Direito, fosse havido por filho; ainda que isto, não basta para alcançar o direito de filho.

Remiss.

- 1 A Constituição a que se refere he a *L. fin. Cod. latin. libert. toll. §. 10. & §. fin.*
- 2 Quanto a clausula, *actis intervenientibus*, falla dos actos instrumentaes, que fação certeza jurídica.
- 3 Se este Catao era o Emperador Marco Catao, *L. 2. §. 38. ff. orig. jur.*
- 4 Do filho havido da sua escrava, ou da alheya, sem ficar forro, *Ord. lib. 4. tit. 92. fin. pr. L. fin. Cod. comm. de manumiss. Portug. lib. 2. cap. 17. n. 74. 75. & 76. & Per. dec. 12. ex n. 11. Maced. dec. 40. n. 6. Martins still. lit. F. pag. 200. Themud. tom. 4. dec. 5.*



## TIT. 12.

*Quibus modis jus patria potestatis solvitur.*

*Videamus nunc, quibus modis ij, qui alieno juri sunt subjecti, eo jure liberentur. Et quidem quemadmodum liberentur servi a potestate dominorum, ex iis intelligere possumus, quae de servis manumittendis superius exposuimus. Hi vero, qui in potestate parentis sunt, mortuo eo, sui juris fiunt. Sed hoc distinctionem recipit: nam mortuo patre, sanè omnimodo, filii, filiaeve sui juris efficiuntur. Mortuo vero avo, non omnimodo nepotes, neptesve sui juris fiunt, sed ita, si post mortem avi in potestatem patris sui*

*recasuri non sunt. Itaque si moriente avo pater eorum vivit, & in potestate patris sui est: tunc post obitum avi in potestate patris sui fiunt. Si vero is, quo tempore avus moritur, aut jam mortuus est, aut (per emancipationem) exiit de potestate patris: tunc ii, qui in potestatem ejus cadere non possunt, sui juris fiunt.*

Agora trata dos modos de resolver o patrio poder; porque quanto aos escravos, se pôde entender do que fica dito, sobre os libertinos. Os que estaõ no poder de seu pay, tanto que este morre, ficaõ do seu proprio direito; mas admitte sua distincão. Porque os filhos, ou filhas ficaõ do seu proprio poder, morrendo o pay: porém morrendo o avò, os nêtos, ou nêtas, não ficaõ de todo de seu poder, se não no caso de que pela morte do avò, não hajaõ de tornar ao poder de seu pay; e assim, se morrendo o avò o pay fica vivo, e ainda está no poder de seu pay, pela morte do avò torna ao poder de seu pay; mas se o pay, ao tempo da morte do avò, era morto, ou estava emancipado, ficaõ de seu proprio poder, e direito.

Remiss.

**M**Orto o Pay de familias, cada hum de seus filhos começa a ser Pay de familias, *L. pronuntiatio 195. §. familiae appellatio vers. & cum paterfam moritur tom. 6. pag. 107. & n. 7. pag. 108. vide, §. fin. Inst. patr. pot. L. 5. ff. his qui sunt sui L. si ita 15. ff. quand dies legat. ced. A mãy não tem patrio poder, §. fin. Inst. patr. pot & §. 3. eod. §. 10. n. 2. Inst. adopt. §. 3. Inst. tutel. L. 196 §. 1. tom. 6 & n. 3. Ord. lib. 4. tit. 87. §. 7.*

§. 1. Cum autem is, qui ob aliquod maleficium in insulam deportatur, civitatem amittit, sequitur,



tur, ut qui eo modo ex numero civium Romanorum tollitur, perinde quasi eo mortuo, desinant liberi in potestate ejus esse. Pari ratione & si is qui in potestate parentis sit, in insulam deportatus fuerit, desinit esse in potestate parentis. sed si ex indulgentia principis restituti fuerint: per omnia pristinum statum recipiunt.

O desterrado, por algum maleficio, para sempre, e Ilha, deixa de ser Cidadão Romano, como se já fosse morto, e de ter os filhos no patrio poder: assim como o filho deportado para alguma Ilha, estando no patrio poder, o deixa de estar. Mas se por merce do Principe forem restituídos, tornaõ ao antigo estado, em tudo.

Remiss.

1. Deportação, ou morte civil, se equipara com a morte natural, L. verum 63. §. societas ver. intereunt autem homines ff. pro soc. & ibi glos. verb. intereunt autem, scilicet civiliter, vide, §. 5. & 7. Inst. societat. & §. 1. & 2. Inst. capit. dimin.
2. O patrio poder se tira, tanto pela Deportação do Pay, como do filho, L. 1. Cod. hered. instit. L. 17. §. 1. ff. de pæn. §. 2. Inst. patr. pot. L. 1. §. 8 ff. bon. possess. contr. tab.
3. Restituído pelo Principe, tornaõ, em tudo, ao seu antigo estado, L. 3. ff. sent. pass. L. 1. 2. 3. & 9. Cod. eod. L. Princeps 21. tom. 6. 4 pag. 20. e ao menos se presume, arg. L. 2 ff. const. Princ. & ibi Arouc.
5. A merce, e beneficio do Principe, he de latissima interpretação, para o effeito, e contra a fazenda, L. 191. tom 5. L. 21. n. 2 tom. 6. & cap. 15. n. 4. tom 7. Arouc. L. 3. ff. const. Princip. Portug. lib. 1. cap. 3. n. 25. Barb. ax. 36. Rocca cap. 124. n. 27. He visto querer o honesto, L. 125. tom. 6.
6. Tom. I.

Quando o Principe faz merce, 7 ao inhabil para algum acto, o habilita, se era sciente da inhabilidade, Peg. for. cap. 18. n. 27. & 28. ubi jura & DD. dix. cap. 15. n. 5. tom. 7. pag. 18.

Pode fazer nobre, ainda ao morto, dix. §. 5. Inst. capit. diminut. L. 191. tom. 5. L. Princeps 21. tom. 6. n. 5. Narbon. etat. ann. 7. quest. 36. n. 6. Tiraquel. de nobilit. cap. 6. n. 45.

§. 2. Relegati autem patres in insulam, in potestate liberos retinent. Et ex contrario, liberi relegati, in potestate parentum remanent.

Os pays, desterrados por tempo certo para Ilha, retem o patrio poder: e os filhos desterrados, por certo tempo, ainda ficaõ no poder paterno.

Remiss.

A este §. dos Relegados convem a L. relegati 4. ff. interdict. & relegat. & deportat. ibi relegati in insulam, in potestate liberos retinent.

Diferença entre Deportado, e 2 Relegado, L. relegatorum duo genera sunt 7. §. hæc est differentia inter deportatos, & relegatos ff. interd. & relegat. & deportat.

O deportado para Ilha, para 3 sempre, he sobrogação da pena aquæ, & ignis interdictionis, L. 2 §. constat ff. de pæn. L. 3. ff. ad Leg. Jul. peculat. L. pen. fin. ff. extraord. cognit. & §. 3. Inst. h. t. O mesmo 4 parece das Galés, com a mesma differença de perpetuas, ou temporaes.

§. 3. Poenæ servus effectus, filios in potestate habere desinit. Servi autem poenæ efficiuntur, qui in metallum damnantur, & qui bestiis subjiciuntur.



O que he servo da pena, por sentença, deixa de ter os filhos no patrio poder; e são servos do castigo, os que são sentenciados a tirar metal, ou lançados às feras, pela sentença.

Remiss.

1 Este §. do servo da pena, se ilustra ex *L. aut damnium 8. L. quo ad statum 12. L. sunt quidam 17. L. in metallum 36. ff. de pen. L. 6. ff. injust. rupt. L. servitutem 209. tom.*

2 5. E todas o reputaõ servo da pena, mas da pena que he perder a liberdade, ainda que por outro modo, §. maxima *Inst. Capit. dimin. vide, Novel. 22. cap 8.* tirada esta pena aos livres de seu nascimento.

§. 4. *Filiusfamilias si militaverit, vel si Senator, vel Consul factus fuerit, remanet in potestate patris: militia enim, vel consularis dignitatis de patris potestate filium non liberat. Sed ex constitutione nostra summa Patriciatus dignitas illico, imperialibus codicillis praestitis, filium a patria potestate liberat. Quis enim patiatur patrem quidem posse per emancipationis modum potestatis suae nexibus filium liberare: imperatoriam autem celsitudinem non valere eum, quem sibi patrem elegit, ab aliena eximere potestate?*

O filho familias, ainda militar, ou Dezembargador, ou Consul, fica no patrio poder. Porém a summa dignidade do *Patriciato*, logo o livra do patrio poder; porque era infosfrível poder o pay livrar ao filho, pela emancipaçaõ, e que a Magestade naõ pudesse tirar do poder de outrem, ao que elegeoo como Pay.

Remiss.

Que nem a milicia, Dezembargador, ou Consul, excepto o *Patriciato* tira do patrio poder, se prova tambem da *L. filiusf. 35. ff. rit. nupt. L. 3. ff. de castr. pecul. L. 7. Cod. patr. pot. auth. constitutio que de dignitat. collat. 6. glos. in cap. 16 de reg. jur. in 6. Valasc. allegat. 29. n. 77. 78. & 82. h. §. 4.* que diz fora tirado da *L. fin. Cod. de consulib. lib. 12.* Senador, *L. 18. fin. ff. de judic. 2. L. fin. ff. hered. petit.* Dignidade Consular, *L. 1. fin. ff. de senat. & ibi Arouc. adn. tom. 2.* seus privilegios, *Ord. lib. 2. tit. 59. lib. 3. tit. 5 & lib. 5. tit. 38. pr. L. 100. tom. 6. Carvalh. testam. p. 1. n. 341. & 427. v. de Guerr. privileg. cap. 8. n. 43. pag. 117.* aonde diz que elles os fiz. raõ, e julgaõ.

Constituiçaõ do *Patriciato*, *L. 4. fin. Cod. de consul. lib. 12.* Hoje comprehende mais, *Valasc. allegat. 29. ex n. 83.* Letras do Principe *L. 4. ff. excus. tut. L. 12. Cod. dignit.* do mais *Valasc. d. alleg. 29.*

Neste Reyno se sahe do patrio poder pelo Matrimonio, *Ord. lib. 1. tit. 86. § 6. lib. 4. tit. 97. §. 19. Valasc. alleg. 29. n. 25. 29. 35. 36. 37. 56. & 57. Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 1. n. 51. tract. 2. lib. 4. cap. 8. n. 18 & lib. 7. cap. 2. n. 6.*

§. 5. *Si ab hostibus captus fuerit parens, quamvis servus hostium fiat, tamen pendet jus liberorum propter jus postliminii: quia hi, qui ab hostibus capti sunt, si reversi fuerint, omnia pristina jura recipiunt: idcirco reversus parens etiam liberos habebit in potestate: quia postliminium fingit eum, qui captus est, in civitate semper fuisse. Si vero ibi decesserit, exinde, ex quo captus est pater, filius sui juris fuisse videtur. Ipse quoque filius, neposve, si ab hostibus ca-*



ptus fuerit: similiter dicimus propter jus postliminii, jus quoque potestatis parentis in suspenso esse. Dictum est autem postliminium á limine, & post. Unde eum, qui ab hostibus captus est, & in fines nostros postea pervenit, postliminio reversum recte dicimus. Nam limina sicut in domo finem quendam faciunt: sic & imperii finem esse limen veteres voluerunt. Hinc & limen dictum est, quasi finis quidam & terminus: ab eo postliminium dictum est, quia ad idem limen revertebatur, quod amiserat. Sed & qui captus victis hostibus recuperatur, postliminio rediisse existimatur.

Sendo o Pay cativo dos inimigos, posto que fica escravo, o patrio poder está suspenso, pelo Direito que tem para recobrar o perdido; porque os cativos dos inimigos, quando tornaõ, cobraõ seus passados direitos, e assim torna a ter o patrio poder: porquanto o direito dos que tornaõ dos inimigos, a que os Latinos chamaõ Post-limino, finge que esse cativo sempre esteve na Cidade. Mas se morre cativo, he visto estar o filho no seu proprio poder, o tempo do cativo do Pay. O mesmo dizemos do filho, ou neto cativo dos inimigos, pelo mesmo Post-limino, que vem á limine, entrada da porta, e post, depois; porque voltou ao termo donde sahio, e á propria casa.

Remiss.

1 A suspenção do patrio poder, em quanto está cativo dos inimigos, se confirma, L. 5. L. 12. L. 21. §. 1. ff. captiv. & postlim. revers. L. 22. §. 1. ff. de hered inst. L. pen ff. 2 suis & legitim. hered. Fazendo reversão do cativo recobra os antigos direitos, L. 5. L. 9. L. 10. L. 12. L. 14. & L. 22. ff. capt. & postlim. re-  
Tom. I.

vers. L. 9. L. 10. & L. 12. Cod. eod.

De modo, que por Direito das Gentes os cativos dos inimigos ficavaõ escravos, L. Hostes 24. L. pen. & tot. tit. ff. capt. L. 12. L. 14. L. 17. & tot. tit. Cod. postlim. revers. & §. 4. Inst. jur. pers. Arouc. L. 5. §. 1. n. 19. ff. stat. hom.

Mas porficção da Ley Cornelia, se finge morto, no instante em que foy cativo, morrendo no cativoiro, L. si ab hostibus 10. ff. solut mat. L. in omnibus 18. ff. capt. & postl. revers. L. pen. ff. suis & legit. hered. §. 5. Inst. quib. non est perm. fac. testam. Arouc. L. 5. §. 1. n. 19. ff. stat. hom. E se torna do cativoiro, se finge que naõ esteve cativo, e estiveraõ suspenso seus direitos, e os recobrou pelo direito do Postliminio, d. L. pen. ff. suis & legit. hered. L. 10. & seqq. & tit. ff. captiv. Arouc. d. L. 5. §. 1. n. 19. ff. stat. hom. & d. §. 5. Inst. Peg for cap. 20 n. 64. vide, L. captivum 9. Cod. postl. revers. & §. 4. Inst. que ab intestat. Nem faz differença o restituirse pelo vencimento dos inimigos, L. nihil interest 26. ff. capt. e postl. revers.

§. 6. Præterea emancipatione quoque desinunt liberi in potestate parentum esse; sed emancipatio antea quidem vel per antiquam legis observationem procedebat, quæ per imaginarias venditiones, & intercedentes manumissiones celebrabatur, vel ex imperiali rescripto. Nostra autem providentia etiam hoc in melius per constitutionem reformavit: ut fictione pristina explosa, recta via ad competentes iudices vel magistratus, parentes intrent, & filios suos vel filias, vel nepotes, vel neptes, ac deinceps, à sua manu dimittant. Et tunc ex edicto prætoris in bonis hujusmodi filii, vel filia, vel nepotis, vel neptis, qui quæve à parente manumissus, vel manumissa fuerit, eadem jura præstantur parentum, quæ tribuuntur pa-



*trono in bonis liberti. Et præterea si impubes sit filius, vel filia, vel ceteri, ipse parens ex manumissione tutelam ejus nanciscitur.*

Tambem deixaõ de estar no patrio poder, pela emancipaçaõ; a qual ou procedia por antigo costume da Ley, que por vendas fingidas, e emancipaçoens era celebrada, ou por Rescripto Imperial. Mas nossa providencia fez reforma, por huma nossa Constituiçaõ, mandando, que deixadas as antigas ficçoens, os Pays fesssem a juizo competente, ou Magistrado, e ahi dimitisssem a seus filhos, filhas, nêtos, e dahi em diante. E pelo Pretor se daõ ao Pay os mesmos direitos nos bens dos filhos, filhas, nêtos, netas, que saõ dados ao Patrono nos bens do liberto. E porisso se forem menores de 14. annos, o mesmo Pay será o tutor, e depois de o naõ ter no seu poder.

*Remiss.*

- 1 Da antiga observancia da Emancipaçaõ, *L. 3. ff. cap. minut. L. 9. ff. injust. rup. L. fin. Cod. emancip. liber.* neste Reyno pelo Matrimonio, §. 4. n. 5. b. t. e quando o Pay por escriptura o emancipa, e se apresenta na Meza do Dezembargo do Paço; que differe, porque o Pay o quer demettir.
- 2 Constituiçaõ mencionada, *L. pen. & L. fin. Cod. emancip. liber.* donde se chama emancipaçaõ *Anastasiana, Leonina, e Justiniana, & Novel Leonina 25.*
- 3 Os direitos do Pay pela emancipaçaõ, e os do Patrono pela manumissaõ, *L. 1. & tot. tit. ff. si a parent. manumiss. sit. L. 1. & tot. tit. ff. de bon. libert. & DD. h. § 6. Inst.*
- 4 De que modo o Pay, por Direito novo, succede ao filho pelo testamento, ou intestado, §. fin. *Inst. legit. agn. success. Novel. 115.*

*cap. 4. Novel. 118. cap. 2.* de que se dirá em seu lugar: quanto á tutela, *pr. Inst. de legit. agn. tutel.*

O Pay he administrador do filho 5 familias, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. Peg. com d. §. 6. Grat. cap. 365. n. 51.* vide §. 1. *Inst. per quas pers. cuiq.* Porém, 6 se o emancipou, he seu tutor, e he o caso em que o pòde fer, *ut h. §. 6. Inst. sine tenet Per dec 19. n. 10. vers. unus tamen casus est,* vide, *princ. Inst. de legit. par. tutel. & pr. Inst. fiduc. tutel.*

Da emancipaçaõ, e seus effeitos, 7 quanto ao patrio poder, de que se sahe neste Reyno pelo Matrimonio, *Valasc. alleg 29 n. 25. 35. & 56. Guerr. tr. 3. lib. 2 cap 1. n. 51 supr. §. 4. n. 5.*

Do adoptado, *Arouc. adu in L. 8 ex adoptivo 27. n. 2. ff. de adopt.*

§. 7. *Admonendi autem sumus, liberum arbitrium esse ei, qui filium, & ex eo nepotem vel neptem in potestate habebit: filium quidem de potestate dimittere, nepotem vero vel neptem retinere: & è converso filium quidem in potestate retinere, nepotem vero vel neptem manumittere, vel omnes sui juris efficere. Eadem & de pronepote & pronepte dicta esse intelligantur.*

He livre ao que tem filho, e deste nêto em seu poder, demittir o filho, e reter o nêto: pelo contrario reter o filho, e emancipar o nêto, ou fazer que todos sejaõ de seu livre poder. O mesmo se entende dos bisnêtos.

*Remiss.*

Estas cousas, que naõ estaõ em uso, foraõ descriptas da *L. liberum 28. L. arrogati 40. & L. 41. ff. de adopt. & ibi tenet. Arouc. adnot.*

§. 8. *Sed & si pater filium, quem in potestate habet, avo vel pro-*  
avo



avo naturali secundum nostras constitutiones super his habitas, in adoptionem dederit, id est, si hoc ipsum actis intervenientibus apud competentem judicem manifestaverit, presente eo, qui adoptatur, & non contradicente, nec non eo (presente,) qui adoptat: solvitur quidem jus potestatis patris naturalis: transit autem in hujusmodi parentem adoptivum, in cujus persona & adoptionem esse plenissimam antea diximus.

Se o Pay der o filho, que tem no seu poder, para ser perfilhado do avô natural, ou bisavo, e conforme nossas Constituições sobre isto passadas, que he manifestar por autos, ou escritura perante juiz competente, presente o perfilhado, e não contradizer este, e presente o que perfilha; cessa o patrio poder, e passa ao pay adoptivo, em cuja pessoa já dissemos era plenissima a adopção.

Remiss.

- 1 As Constituições a que se refere, com o formulario, L. pen. &
- 2 L. fin. Cod. de adopt. Sendo dado a estranho, ficaõ salvos os direitos do Pay natural, ut § 2. Inst adopt. donde se confirma este §. e sua conclusãõ.
- 3 Presente o adoptado, e não contradizendo, L. 3. L. 4. L. 5. L. 24. ff. adopt. & ibi Arouc. adn. L. fin. Cod.
- 4 adopt. O que não contradiz em juizo os artigos do advertario, he visto confessar, Peg. 2. for. cap. 20. pag. 1166. ubi judic. & tom. 3. for. cap. 26. n. 16. & ad Ord. lib. 1. tit. 87. § 6. n. 68. Mend. p. 2. lib. 3. cap. 11. n. 3.
- 5 Presente o que adopta, L. 25. §. 1. ff adopt. & ibi Arouc adn. convem L. nemo 123. ff. de reg. jur. porque a doação he acção da Ley, L. 77 ff reg. jur.

Sobre a legitimação, vide, Guerr. 6 tr. 2. lib. 1. cap. 5. n. 56. 57. 58. e patrio poder que passa n. 64. não neste Reyno n. 65. cujo cap. 5. he todo dos legitimados pelo Principe, e no cap 8. da adopção, e arrogação, citando os nossos, e modernos.

§ 9. Illud autem scire oportet, quod si nurus tua ex filio tuo conceperit, & filium postea emancipaveris, vel in adoptionem dederis, pregnante nuru tua, nihilominus quod ex ea nascitur, in potestate tua nascitur. Quod si post emancipationem vel adoptionem conceptus fuerit, patris sui emancipati, vel avi adoptivi potestati subjicitur.

Se tua Nora conceber antes da emancipação de teu filho, ou deres este em perfilhação, estando tua Nora pejada; nem porisso o que della nasce deixa de estar no teu poder. Mas se for concebido depois da emancipação, ou adopção, nasce no poder do pay adoptivo, ou do avô que o perfilha.

Remiss.

Este §. do néto nascido depois da emancipação, ou concebido antes della, ou da adopção, se confirma, e illustra, L. 13. ff. captiv. & postlim. L. 14. ff. de adopt. ubi Arouc. Razaõ, L. 7 & pen. L. 19. & 24 ff stat hom. & ibi Arouc. adn. vide, Ord. lib 4 tit 92. Guerr. tr. 2. lib. 1. cap. 3. Cordeir. dub. 21.

§. 10. Et quidem neque naturales liberi, neque adoptivi ullo pæne modo possunt cogere parentes, de potestate sua eos dimittere.

Certamente, nem os filhos naturais, nem os adoptivos podem obrigar a seus pays, por modo algum, a que os emancipem.

Remiss.







## Remiss.

1 Esta definição da tutela, e tutoria e este §. he á letra da *L. 1. pr. ff. de tutel.* e a escreve *Paul. Montan de tutel. cap. 2. n. 1. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 1. n. 2.* E a glos. d. *L. 1.* explica o ser dado contra vontade; e que o dado, he pelo Juiz, e o permitido pelo testamento, e testador: ou dado á pessoa, permitido aos bens, *Paul. Montan usq. cap. 6. inclusive* aonde louva o idioma patrio *n. 23. vide, §. 4. Inst. qui testam. tut.*

2 Na pratica se chama *testamentario* ao do testamento, e ao do Juiz *dativo*: e *Guerr. supr. n. 6.* faz 3. tutelas; *testamentaria*, pelo testamento; *legitima*, pela Ley; *dativa*, pelo juiz, *Montan. cap. 7. Peg. ad Ord. tit. 88. §. 4.* Permettida, pela Ley, dada pelo Juiz, *vide tit. 14. §. 4. n. 6.*

§ 2. *Tutores autem sunt, qui eam vim, ac potestatem habent, exque ipsa re nomen acceperunt: itaque appellantur tutores, quasi tutores atque defensores: sicut aeditui dicuntur, qui aedes tuentur.*

Os tutores, são aquelles que tem o dito poder, donde tomaraõ o nome, a que os Latinos chamaõ *Tutores*, como conservadores, defensores; porque amparaõ, e defendem, como *Aeditui* os Sanchristãos as *aedes*, que são os Templos.

## Remiss.

1 Esta definição, e etymologia do *Tutor*, he descripta da continuação da dita *L. 1. ff. de tutel. vers. tutores autem sunt. qui eam vim ac potestatem habent*, tudo á letra.

§. 3. *Permissum est itaque parentibus, liberis impuberibus, quos in potestate habent, testamento tu-*

*tores dare. Et hoc in filios, filiasque procedit omnimodo: nepotibus vero neptibusque ita demum parentes possunt testamento tutores dare, si post mortem eorum in potestatem patris sui non sunt recasuri. Itaque si filius tuus mortis tue tempore in potestate tua sit, nepotes ex eo non poterunt ex testamento tuo tutores habere, quamvis in potestate tua fuerint: scilicet quia mortuo te in potestatem patris sui recasuri sunt.*

He facultado aos pays, dar, em seus testamentos, tutores aos filhos menores de 14. annos, se os tem no patrio poder; e às filhas. Porém aos netos, e netas, os avòs lhos podem dar, se pela sua morte não hande de tornar ao poder de seu pay: pelo que, se teu filho, ao tempo da tua morte estiver no teu poder, os netos que delle tiveres, não podem ter tutores pelo teu testamento, ainda que tenhaõ estado no teu poder; porque morrendo tu, tornaõ ao poder de seu pay.

## Remiss.

Este §. do *Tutor* dado no testamento, tem confirmação, e luz *L. 1. ff. testam. tutel. L. 1. ff. confirm. tut. L. 120. tom. 6. L. 73. §. 1. tom. 5. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 4. n. 1. & cap. 3. vide, n. 16. 17. 18.* que tenha idade, e possa fazer testamento.

Tambem a *Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. & 2.* dispoz deste tutor, posto que lhe não deixe bens; porque se presume por affecto, e causa de piedade, *arg. L. Aurelius 28. §. 3. vers. presumitur ff. liberat. legat. L. 7. Cod. cur. furios. juncta L. 1. Cod. sacros. Eccles.*

Sendo dado pela Mãe, requiere confirmação do juiz, precedendo as devidas informações, *L. mulier 2. ff. confir. tut. Clar. §. testamentum quest. 10. addit. Arpr. n. 4. & 5. A mãe,*



mãe, não tem patrio poder, *Ord. lib. 4. tit. 87. §. 7. & §. fin. n. 4. Inst. 5 patr. pot.* E morto o pay, ficam os filhos de seu proprio direito, *L. pronuntiatio 195. §. 2. n. 7. tom. 6.*

§. 4. *Cum autem in compluribus aliis causis posthumi pro jam natis habeantur, & in hac causa placuit non minus posthumis, quam jam natis testamento tutores dari posse: si modò in ea causa sint, ut si vivis parentibus nascerentur, sui (heredes,) & in potestate eorum fierent.*

Como em outros muitos casos, os Posthumos são havidos por nascidos, agradou que também neste pudessem ter tutores pelo testamento; sendo de qualidade que nascidos em vida do Pay, seriam herdeiros seus, e estariaõ no seu poder.

*Remiss.*

1 A prova, e razão deste §. *L. 1. vers. item scire ff. testam. tutel. L. si quis 16. vers. si posthumis dederit tutores ff. eod. L. si nemo 19. §. testamento datus posthumo tutor ff. eod. L. quo tutela 73. §. 1. tom. 5. & §. 5. Inst. qui testam. tut. dar poss.*

2 O que está no ventre, he havido por nascido, no seu commo-  
do, *L. 153. L. 231. tom. 6. L. 7. L. 26. ubi Arouc. adn. ff. stat. hom. Peg. fer. cap. 4. n. 106. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 4. n. 9.* Ainda exciso do ventre,  
3 *L. 141. tom. 6. pag. 83. Arouc. L. 7. n. 14. ff. stat. hom. & L. 12. n. 8.*

§. 5. *Sed & si emancipato filio tutor à patre datus fuerit testamento: confirmandus est ex sententia præsidis omnimodò, id est, sine inquisitione.*

Se o Pay der tutor no testamento ao filho emancipado, ha de ser confirmado pelo Juiz, sem prece-

der inquirição de rico, ou capacidade de governar os bens.

*Remiss.*

A confirmação deste §. resulta da *L. 1. §. 1. & 2. & L. 6. ff. confir. tut. L. 1. Cod. eod. L. 7. §. fin. Cod. cur. furios. vel prodig.* aonde dá a razão: e sem fiança, d. *L. 7. §. fin. Cod. d. L. 1. §. 2. L. 3. L. 4. & L. 6. ff. testa. tutel. pr. Inst. satisf. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. fin. vide, Valer. transact. tit. 3. quest. 1. a. n. 34. & pr. tot.*

## TIT. 14.

*Qui testamento tutores dari possunt.*

*Dari autem tutor potest testamento, non solum paterfamilias, sed etiam filiusfamilias.*

Não só o Pay de familias pôde ser tutor pelo testamento, mas ainda o filho familias.

*Remiss.*

Este princ. se confirma, e illustra, ex *L. si filius fam. 7. ff. de tutel. cum qua Barb. L. si cum dote §. transgrediamur n. 12. ff. solut. L. Lucius Titius 21. ff. adm. tut. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 3. & 4. cap. 5. n. 2.* Razão; porque a tutela he officio publico, *pr. Inst. excaus. tut.* no qual o filho familias he havido por pay de familias *L. filiusf. 9. ff. his qui sunt sui & ibi Arouc. adn. n. 1. 3. & 5. L. 14. ff. ad Trebel. Guerr. prox. n. 3. vide Arouc. n. 4. & 6. & Barb. d. n. 12.* sobre a obrigação fidejussoria.

§. 1. *Sed & servus proprius testamento cum libertate recte tutor dari*



dari potest. Sed sciendum est, eum & sine libertate tutorem datum, tacite libertatem directam accepisse videri: & per hoc recte tutorem esse. Plané si per errorem, quasi liber, tutor datus sit, aliud dicendum est. Servus autem alienus pure inutiliter testamento datur tutor: sed ita, cum liber erit, utiliter datur: proprius autem servus inutiliter eo modo tutor datur.

Tambem o escravo proprio, deixado livre, pôde ser tutor testamentario: e sendo deixado tutor sem liberdade, he visto ficar livre, direitamente, pot tacita permissão, e justo tutor; mas se por erro, como se fora livre, outra couza he. O escravo alheyo feito tutor, simplesmente, não vale: mas dizendo, quando for livre seja tutor, he valido. O proprio, deixado tutor, por este modo, não vale.

Remiss.

- 1 A primeira parte, se prova *L. qui tutela testamento §. 1. verbis fideicom. ff. testam. tutel.* a segunda, *L. quero 32. §. Lucius Titius. ff. testa. tutel.*
- 2 Instituhio por herdeiro a Ticio, e deu liberdade, directa, ou fideicomissaria, a Estico, e Pomfilo seus escravos, e rogou a Ticio que restituísse a herança a seus escravos: Ticio não quiz aceitar para restituir; ha acção para o obrigar, *L. mulier 22 §. non est dubium ff. ad S. C. Trebel.* referindo-se á directa. vide
- 3 *lib. 3. tit. 12.* Mas parece que se oppoem *L. & si non adscripta 9. Cod. fideic. libert.* de qua *Emm. d. Cost. select. cap. 25. n. 3. & 4. Genoa conciliat. leg. h. §. verl. scieedum pag. 681.*
- 4 Comprova a condição do escravo alheyo deixado tutor, *L. si hereditas 10. §. servus alienus ff. testam. tutel.* cujas especulaçoens são alheyas do nosso instituto.

Se por erro o deixou tutor, nem livre, nem tutor, *L. si quis 22. ff. testam. tutel.* Escravo alheyo, *d. L. 10. §. servus, L. servus alienus 21. ff. condit. & demonstr.* Do proprio, com condição, *L. quia ratio 22. ff. cond & dem. L. 3. & 174. §. 1. tom. 5.* porque podia deixa'o livre, *d. L. 22. & ibi glos.* O que pode, não quiz, e o que quiz, não pode, *L. multum Cod. si quis alter. Barb. ax. 196. n. 13. Peg. coment. tom. 4. in Ord. lib. 1. tit. 50. p. 2. n. 7. pag. 237.*

Fica livre pela tutela, e Instituição de herdeiro, *ut hic. & pr. Inst. & §. 1. de hered. instit.* A Ordenação *lib. 4. tit. 102. §. 1.* reprovava a tutela no escravo, *verl. ou escravo*, scilicet, se o he.

§. 2. Furiosus, vel minor viginti quinque annis tutor testamento datus, tutor tunc erit, cum compos mentis, aut maior viginti quinque annis fuerit factus.

Se o furioso, ou menor de 25. annos for feito tutor no testamento; o feraõ, quando aquelle tornar a seu juizo, e este for mayor de 25. annos.

Remiss.

Este §. quanto ao furioso, se confirma, *L. furiosus 11 ff. de tutel. L. si hereditas 10. §. si furiosus tutor ff. testam. tutel.* Quanto ao 25. annos, *L. quero 32. §. Lucius Tit. fin. ff. testam. tutel. L. nemo 5. Cod. legit. tutel. verl. quintum & vigessimum sue etatis annum impleat.*

O doudo, menor de 25. annos, não podem ser tutores, *Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1.* reprovados officio judicis, porque necessitação d'elle, *Ord. lib. 4. tit. 103. lib. 1. tit. 48. §. 45. d. L. nemo 5. Cod. legit. tutel. vide pr. Inst. fiduc. tutel.*

§. 3. Ad certum tempus, vel ex certo



*certo tempore, vel sub conditione, vel ante heredis institutionem posse dari tutorem, non dubitatur.*

Naõ se duvida, que se pòde dar tutor atè certo tempo, ou desde certo tempo, ou debaixo de condiçaõ, ou antes da instituiçaõ de herdeiro, no testamento.

*Remiss.*

- 1 Este §. dos modos de dar tutor, concorda com a *L. tutor datus §. vers. sed si sub conditione ff. testam. tutel. L. si quis sub conditione 11. ff. eod. §. 1. Inst. h. t. & §. 1. Inst. Attilian.*
- 2 *tut. extincto o fim, cessa o que de regia a esse fim, d. §. 1. Inst. Attil. tut. Jul. Beima L. 2. ff. adq. poss.*
- 3 Antes da instituiçaõ de herdeiro, se pòde legar, dar liberdade, e assim tutor, §. *ante heredis 34. Inst. legat. L. 24. Cod. de testam. vers. vel alia, L. errore 7. Cod. eod. L. 92. tom. 5. vide Altim. null. cont. quæst. 9. sect. 2.*
- 4 Oppoem-se a este §. a *L. actus 77. tom. 5. a que responde Genoa conciliat. leg. pag. 489. vide, ad n.*
- 5 3. que a ordem da letra naõ impede, *L. cum pater 77. §. fidei tuæ vers. nam ordo scripturæ non impedit causam juris, ac voluntatis ff. legat. 2.*

§. 4. *Certæ autem rei, vel cause tutor dari non potest: quia personæ, non causæ vel rei (tutor) datur.*

Naõ se pòde dar tutor para coufa, ou negocio particular; porque se naõ dá á coufa, senaõ á pessoa.

*Remiss.*

- 1 Naõ se pòde dar tutor para certas coufas, ou exceptuadas certas coufas, he tirado da *L. certarum*
- 2 *12. ff. testam. tutel. e se defacto se*

*der, he nulla, L. & si datus 13 ff. eod. porque á pessoa, e naõ á coufa, L. quia personæ non rei vel causæ 14. ff. eod. e destas tres Leys he visto foy tirado.*

Se for para os bens em outra Provincia, ou territorio, pòde ser, *L. si tamen tutor. detur rei Africanæ, vel rei Syricæ, utilis datio est 15. ff. testam. tutel. Ord lib. 4. tit. 102. §. 8. A todos os bens, Ord. d. tit. 5 102. & §. datus 17. Inst. excus. tut. L. propter 21. §. licet datus ff. excusat.*

Com este §. parece se explicaõ as palavras. *data, & permissa do §. 1. Inst. de tutel. de quibus, Glos. L. 1. verb. data ff. de tutel. E quanto á L. & si ad species curator datus sit ff. rem pupil. salv. for. falla de hum acto, e do curador, & Ord lib. 3. tit. 29. §. 1. & tit. 41. §. 8.*

§. 5. *Si quis filiabus suis vel filiis tutores dederit, etiam posthumæ (vel posthumo) dedisse videtur: quia filii, vel filia appellatione, & posthumus & posthuma continentur. Quod si nepotes sint, an appellatione filiorum & ipsis tutores dati sint? Dicendum est, ut & ipsis quoque dati videantur, si modo liberos dixerit. Cæterum si filios, non continebuntur. Aliter enim filii, aliter nepotes appellantur. Plane si posteris dederit: tam filii posthumi, quam ceteri liberi continebuntur.*

Se algum deixar tutor ás filhas, ou filhos, he visto deixalo á posthuma, ou posthumo; porque debaixo do nome filho, ou filha se entende o posthumo. E se houver neto? deve-se dizer, que tambem lho deu, se falou pela palavra *liberos*, que quer dizer *descendentes* pela linha recta; e se disse *filiis*, naõ os comprehende; porque de hum modo se chamaõ os filhos, e de outro os netos. Certamente, se der

tutor



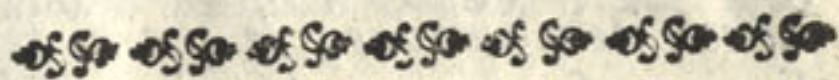
tutor a seus descendentes, serão comprehendidos os filhos posthumos, e quaesquer outros descendentes.

## Remiss.

- 1 A doutrina deste §. he descripta á letra da *L. si quis filiabus* 5. ff. test. tutel. e continua com a *L. quod si nepos* 6. ff. eod. comprehensão da posthuma, *L. nomen* 164. tom. 6. pag 93. & §. 4. *Inst. de tutel Barb. appellat. 99. n. 2. Bart. L si cognatis col. 2. ff. reb. dub. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 6.* que filha, na tutela, comprehende a postuma.
  - 2 E se houver netos, se serão comprehendidos na palavra filhos, e tutela? Responde que sim, se disse liberos; e que não, se disse filios.
  - 3 A palavra liberi comprehende todos os descendentes, *L. liberorum* 220. tom. 6. pag. 121. *Barb. appellat. 130. n. 1.* e a palavra descendentes, os posthumos, e quaesquer outros, e he representação *in infinitum*, *Guerr. tr. 2. lib. 1. cap. 2. & n. 50. & lib. 4 cap 6. ex n. 11.*
  - 4 As palavras se devem entender conforme o costume, e uso de fallar na Região, ou lugar, *dix. rubr. tom. 6. á n 29. L 87 & 132. d. tom. 6. & §. ex consuetudine 9. Inst. jur. nat. Barb. ax. 222. n. 7. Paul. Montan. de tutel. cap. 2. n. 11. L. si servus plurium §. fin. ff. legat. 1. L. supelectile fine ff. supelect. legat. L. librorum §. quod tamen ver. in usu phrasi ff. legat. 3. L. in usu 158. tom. 6. pag 90.*
  - 5 As do testador, tem a interpretação da terra, e pessoa, *d. L. si servus plurium 53. §. fin. ff. legat. 1. dix. rubr. tom. 6. Surd. conf. 311. n. 4. Grat. cap. 78. n. 29. Cabed. p. 1. dec. 96. n. 2.* e condição da pessoa a quem respeita, ou se confere a disposição, *L. plenum 12. §. equitii & fin. ff. usu & habit L uxori 24. ff. usu & usufr. legat. Arouc. L. scire 17. n. 7. fin ff. de legib. Da referida conclu-*
- Tom. I.

saõ das palavras, vide, *Arouc. adn. L. 32. 33. 34. & 37. ff. de legib. tom. 1.*

Na palavra filhos se comprehende netos, *L. justa* 201. tom. 6. *L. 220. §. 1. 2. & 3. d. tom. 6. pag. 121. & 122. §. cum filius 6. Inst. hered. que abint. defer. L. filium habeo ff. ad S. C. Maced Barb. appell. 99. n. 82. & 84.* No pay, o avó, *d. L. 201. tom. 6. Barb. appellat. 190.* No neto, o filho, *Barb. appellat. 163.* Não morre sem filhos, o que deixa neto, *d. L. liberorum 220. §. 2 tom. 6.* Nem morre sem filhos, deixando hum, *L. 148. L. 149. tom. 6. Reinos. obs. 64. ex n. 19. Peg for cap. 4. n. 35.* Filho comprehende liberos, *L. filij 84. tom. 6.* He de ver a explicação, e conciliação da dita *L. 220.* com este §. *apud Genoa conciliat. leg. tit. an filiorum appellatione nepotes contineantur pag. 493.* Mas o costume de falar, serà a melhor conciliação: ou a observantia da pratica, que remove as duvidas, *Vella disert. 47 n. 21. & 57. Arouc. adn. L. 37. ff. de legib. pag. 110. & allegat. 60. n. 21.*



## T I T. 15.

## De Legitima agnatorum tutela.

*Quibus autem testamento tutor datus non est: his ex lege duodecim tabularum agnati sunt tutores, qui vocantur legitimi.*

O que não tem tutor pelo testamento, se lhe dá dos parentes da parte do Pay, pela Ley das 12. taboas, que se chama legitimo.



## Remiss.

- 1 **A** O que não tem tutor no testamento, porque o testamentario prefere ao legitimo, *L. si quis 11. ff. testam. tutel. L. 9. § 1. ff. de tutel.*
- 2 *Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. & 5.* e a causa de testado, faz cessar a do intestado, *L. quandiu 89. tom. 5. & §. 7. Inst. hered. qualit. & difer.* pela Ley das 12. taboas, se defere a legitima tutela aos agnados, e consanguineos, *L. 1. ff. legit. tutor. L. legitimos ff. legit. tutel. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 1. & n. 2. & cap. 4. Peg. ad Ord. lib. 1. tit. 87. § 6 glos. 8. n. 12. Ord lib. 4. tit. 102. § 5.*
- 4 O que recusa a tutela, não lhe succede na herança, *Ord. lib. 4. tit. 102. §. 6. L. qui tutelam testamento 28. ff. de testam. tutel. & ibi glos. verb. qui tutelam testamento secus si á iudice.*

§. 1. *Sunt autem adgnati, (cognati) per virilis sexus cognationem conjuncti, quasi á patre cognati: veluti frater (ex) eodem patre natus, fratris filius neposve ex eo: item patruus, & patruus filius neposve ex eo. At qui per feminini sexus personas cognatione junguntur, adgnati non sunt, sed aliás naturali jure cognati. Itaque amita tuæ filius non est tibi adgnatus: & invicem tu illi eodem jure conjungeris: quia qui (ex ea) nascuntur, patris non matris familiam sequuntur.*

O parentesco, a que os Latinos chamaõ agnados, são os parentes pela parte de barão, chamados quasi á patre cognati; que vem de hum pay, filho de irmão, ou neto, que, delle descende: o tio da parte do pay, filho, ou neto do tio. Os que são chegados por linha de mulher, não são os agnados de que falamos, e são parentes por Direito natural,

chamados cognati; e pelo conseguinte, tu a respeito delle; porque os que nascem de mulher, seguem a familia paterna, e não a da Mãe.

## Remiss.

O principio deste §. quem são os agnados, he tirado á letra da *L. sunt autem 7. ff. de legit. tut. con- vem, L. non facile 4. § 2. L. 10. ff. gradib. affinit. L. 2. §. 1. ff. suis & legit. hered. juncto §. fin. Inst. patr. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 4.* Os filhos seguem a familia de seu pay, *L. familia §. faminarum tom. 6. §. fin. Inst. patr. pot. nem a mãe tem patrio poder, Ord lib 4 tit. 87 § 7. & §. 3. Inst. patr. pot. como mulher, he fim da familia de seu pay, como mãe, cabeça, fundamento, ou principio, L. pronuntiatio 195. § 5. tom. 6. L. 196. §. 1. d tom 6. & §. 3. Inst. legit. agnat. success. Reinos. obs. 14. n. 10. & 11. Valasc. allegat. 29. n 10.*

§. 2. *Quod autem (lex duodecim tabularum) ab intestato vocat ad tutelam adgnatos: non hanc habet significationem, si omnino non fecerit testamentum is, qui poterat tutores dare: sed si quantum ad tutelam pertinet, intestatus decesserit, quod tunc quoque accidere intelligitur, cum is, qui datus est tutor, vivo testatore decesserit.*

Quando a Ley das 12 taboas chama para tutores os agnados, ab intestado, não tem esta significação, por totalmente não fazer testamento, mas se no que respeita á tutela morrer sem testar, he que falla: o que tambem se entende, quando o que soy dado tutor morrer primeiro, e sendo ainda vivo o que o deixava tutor no testamento.

## Remiss.



Remiss.

1 Este §. que interpreta a palavra *intestado* na Ley das 12. taboas, e diz falla da materia sujeita da tutela, he copiado da *L. intestato 6. ff. legit. tut.*

2 Vem a dizer, que se no testamento não der tutor aos filhos, que morre intestado, quanto á tutela: como tambem morto o tutor testamentario na impuberdade de filho, ou sobrevivendo o testador ao tutor, porque caduca. O mesmo comprova, *L. si quis 11. ff. de testam tutel.*

3 De Direito novo, *Novel. 118. cap. 4 & 5.* que não faz differença; antes parece que a tira, e manda a tutela, com a herança, ao mais proximo, *Ord. lib. 4. tit. 102 §. 5 lib. 1. tit. 62. §. 38. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 7.*

4 As palavras, sempre, se devem entender conforme a materia sujeita, *dix. rubr. á n 29. tom. 6 & § fin. Inst. qui testam. tut Valasc allegat. 98. n. 17. Barb ax. 222. n. 8.* e conforme ás pessoas, *rubr. d. n. 29. Arouc. L. 17. n 7. ff. de legib.*

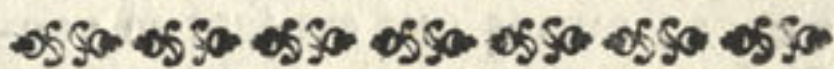
§. 3. *Sed adgnationis quidem jus omnibus modis capitis deminutione plerumque perimitur, nam adgnatio, juris (Civilis) nomen est, cognationis vero jus non omnibus modis commutatur: quia Civilis ratio Civilia quidem jura corrumpere potest, naturalia vero non utique.*

O parentesco da *agnação*, se tira, as mais das vezes, pela diminuição da cabeça, por ser nome de Direito Civil; e o da *Cognação*, não tem mudança; porque a razão Civil pôde corromper o Direito Civil, mas não os Direitos naturaes.

Remiss.

A tutela legitima, finda pela *Capitis deminuição*, ainda minima, *L. legitimos 5 §. fin. ff. legit. tut. & ibi Bart. & glos. verb. minuitur, L. 7. ff. capit. min. L. 2. & 5. ff. eod.* pela maior parte, fica perempta, mas não sempre, *L. frater 4. Cod legit. tutel.* falando do chamado á herança, e assim á tutela.

Direito da *Cognação*, como natural, he immutavel, §. 1. §. fin. h. t. § pen. *Inst. jur nat. § 6 Inst. capit. demin §. 11. Inst. hered. quæ ab intest. L. 8. tom. 5.*



## T I T. 16.

## De Capitis deminutione.

*Est autem capitis deminutio, status mutatio. Ea que tribus modis accidit. Nam aut maxima est capitis deminutio, aut minor (quam quidam mediam vocant) aut minima.*

Diminuição da cabeça, he huma mudança do estado, por tres modos: mayor, menor, minima.

Remiss.

A *Capitis minutio*, he o mesmo que huma mudança de estado, *L. 1. ff. h. t.* e se divide em tres generos, maxima, media, minima, *L. fin. ff. h. t.* a Ley primeira define, e a Ley final, divide. Os antigos Consultos constituiaõ dous generos, magna, e menor; mas em huma comprehendiaõ duas, *L. 1. §. si filius ff. suis & legit hered L. 1. ff. usufr. legat. L. 1 §. 8. ff. ad S. C. Treb. L. 1. §. fin. ff. extr ord cogn pot. rêm a d. L. fin. ff. h. t. & pr. Inst. h. t.* tira-



tirado della, na segunda parte, re-  
provaõ essa antiguidade.

§. 1. *Maxima capitis deminutio est, cum aliquis simul & civitatem & libertatem amittit, quod accidit in his, qui servi pœna efficiuntur atrocitate sententiæ: vel libertis ut ingratis erga patronos condemnatis: (vel his, qui se ad pretium participandum venundari passi sunt.*

A Capitis deminuição maxima he, quando se perde a liberdade, e o ser Cidadão: o que acontece aos servos da pena por sentença; ou aos forros julgados ingratos aos patronos; ou aos que consentem vender-se, para haver parte do preço.

*Remiss.*

I Esta Capitis deminuição, he  
descripta da *d. L. fin. ff. capit. minut.*  
verl. *igitur servos da pena, §. pœ-  
na 3. Inst. quib. mod. jus patr. pot. L.*  
2 209 tom. 5. Liberto, ingrato ao pa-  
trono, *tot. tit. Cod. de Libertin. & li-  
ber. eor.* Vender-se, para haver par-  
te do preço, *§. servi autem 4. Inst.*  
*jur. pers. L. quisquis 6. §. fin. Cod. de  
postul.*

§. 2. *Minor, sive media capi-  
tis deminutio est, cum civitas qui-  
dem amittitur, libertas verò reti-  
netur, quod accidit ei, cui aqua  
& igni interdictum fuerit; vel ei,  
qui in Insulam deportatus est.*

A menor, ou mediana, he per-  
der a Cidade, sem perder a liber-  
dade: como acontece ao que lhe  
prohibem para sempre agoa, e fo-  
go: ou ao que vay desterrado pa-  
ra sempre para Ilha.

*Remiss.*

I Tambem esta definição da me-

nor, ou mediana, he tirada da *d.*  
*L. fin. ff. h. t. verl. cum vero Interdi-  
ção, aquæ & ignis, antigamente,  
vide, L. 2. §. 1. & L. 17. §. 1. de pœn.*  
*L. 6. ff. interdict. & relegat.*

§. 3. *Minima capitis deminutio  
est, cum civitas retinetur & li-  
bertas, sed status hominis commu-  
tatur: quod accidit in his, qui cum  
sui juris fuerint, ceperunt alieno  
juri subjecti esse, vel contra, (ve-  
luti si filius familias á patre eman-  
cipatus fuerit, est capite deminu-  
tus.)*

A mínima, he sem perder a li-  
berdade, nem Cidade, huma mu-  
dança do estado no homem: como  
o que estando de seu direito, pas-  
sa a sujeitar-se ao outro; ou pelo  
contrario, como se o filho familias  
for emancipado por seu pay, que  
he *capite minutus.*

*Remiss.*

Esta definição da *minima*, he I  
tirada da *d. L. fin. ff. capit. min. verl.*  
*cum & libertas retinetur.* Quanto 2  
á emancipação, se mostra deducto  
da *L. liberos 3. §. emancipatio 1. ff.*  
*capit. min. & L. ut quandoque eman-  
cipata 9. ff. h. t. L. pen. §. 2. ff. bon. poss.  
sec. tab.*

§. 4. *Servus utem manumissus,  
capite non minuitur: quia nullum  
caput habuit.*

O escravo, não muda de esta-  
do, quando o forraõ; porque não  
havia tido estado, ou cabeça.

*Remiss.*

He tirado á letra da *d. L. liberos* I  
*3. fin. verl. aliter atque cum servus  
manumittitur ff. capit. min. e vem a*  
*L. semper 26. ff. usufr. legat.*

Naõ ha espolio sem posse; e a 2  
priva-



privação suppoem habito, L. 1. §. de jicitur ff. vi & vi armat. Barb. ax. 189. n. 1. & 2. L. non videtur 83. L. non potest videri 208. tom. 5. L. decem 117. ff. verb. oblig. e operdao suppoem culpa, d. L. 117. Phab. dec. 10. n. 15. Mend. lib. 5. cap. 1. n. 73.

§. 5. Quibus autem dignitas magis, quam status permutatur, capite non minuuntur: & ideo a Senatu motos capite non minui constat.

Os que passaõ de huma dignidade para outra, he visto mudar de dignidade; e por isso naõ mudaõ de estado: e assim os que deixaõ de ser S-nadores, naõ mudaõ de estado.

Remiss.

1 Este §. da dignidade, se confirma, L. Senator 3. ff. de Senator. vers. Senatorum remotum Senatu. E a glos. & Bart. in d. L. 3. entendem que he assim, se naõ foy removido por infamia, como dissemos do Soldado, §. sed hoc 3. Inst. milit. 2 testam. Porẽm, Arouc. adn. d. L. 3. ff. de Senator. manda acautelar da 3 glos. & Bart. com este nosso §. 5. & L. cognationum 5 §. minuitur ff. var. & extraord. cognit. Pichard. & Instituísta & Rebuf. in d. L. 3. & Ant. Fabr. Papin. tit. 16. princ. 1. illat. 6. & tom 1. rational. in d. L. 3. vide, L. qui ad tempus relegatus est 2. ff. de decurionib & fil. eor.

4 A nobreza, ainda ao morto se pòde conceder, dix. L. 21. n. 5. tom. 6. Narbon. etat an. 7. q. 36. n. 6. posto que naõ sobe do inferior para o superior, Bart. L. 1. ff. de Senat. Arouc. adn. d. L. 1. n. 6. ubi Tiraq. Garc. Olea, Scobar purit. Barb. ad 6 Ord. lib. 4. tit 92. n. 8. e descende, L. Senatoris filium 5. ff. Senat & ibi 7 Arouc. adn. Mas em alguns casos a nobreza de filho utiliza ao Pay,

Phab. dec. 154. & ibi addit. & arest. 76 §. 2. Gam. dec. 112. Barb. ad Ord. d. n. 8. Arouc. adn d. L. 1. §. 1. á n. 10. ff. de Senator pag 347.

O que naõ nasceo nobre, naõ se pòde fazer a si, he necessario adquirila por officio de dignidade, ou merce do Principe, Gam dec. 322 n. 4. & 5. vide, Guerr. tr. 2. lib. 1. cap. 3. & n. 72. 73. & 74. Parlador. differ. 79. cap. 1. & n. 4. Moraes lib. 4. cap. 8. e quantos se enganaõ consigo mesmo!

Da mudança do estado nos bens, 9 Ord lib. 3. tit. 31. lib. 4. tit. 76. & tit. 77. & lib. 5. tit. 65.

§. 6. Quod autem dictum est, manere cognationis jus etiam post capitis deminutionem: hoc ita est, si minima capitis deminutio interveniat: manet enim cognatio; nam si maxima capitis deminutio interveniat, jus quoque cognationis perit, ut puta servitute alicujus cognati: & nequidem si manumissus fuerit, recipit cognationem Sed & si in insulam quis depo tatus sit, cognatio solvitur.

O que acima fica dito ( §. fin. Inst. legit agn. tutel. ) se firme a cognação, depois da deminuição da cabeça, se entende sobrevindo a minima; porque se intervier a maxima, perece o parentesco da cognação: como pela escravidão de algum cognado, que naõ recobra o parentesco, ainda que venha a ser liberto. Tambem o desterrado para alguma Ilha, perpetuamente, perde a cognação.

Remiss.

Este §. 6. interpreta o §. fin. Inst. 1 legit. agnat. tutel.

O Direito, ou effeito do parentesco, por parte de mulher, id est ipsa cognatio, alguma vez, por mayor razaõ, perece, ou pòde ser impe-



impedido; tambem se prova da *L. is qui 7. und. cognat. L. 2. ff. ad S. C. Treb. L. homo liber 21. ff. stat. hom. & ibi Arouc. pag. 313. L. 17. ff. de pæn. Sand L. 8 ff. reg. jur. DD. h. § & §. sed naturalia Inst. jur. nat.*

- 3 Depois de forro, não se restitue á cognação, *ut h. §. L. 1. §. 2. d. L. is qui 7. ff. und. cognat.* salvo sendo a restituição feita pelo Principe, *L. 1. §. 4. ff. ad S. C. Treb. L. 1. §. fin. ff. bonor. poss. cont. tab. juncto §. 1. fin. Inst. quib. mod. jus patr. pot. sol. L. Princeps 21 tom. 6. falando da morte civil, Phæb dec. 155. n. 10.*

§ 7. *Quum autem ad adgnatos tutela pertineat, non simul ad omnes pertinet, sed ad eos tantum, qui proximiores gradu sunt: vel si plures ejusdem gradus sunt, ad omnes (pertinet: veluti si plures fratres sunt, qui unum gradum obtinent, pariter ad tutelam vocantur.)*

Supposto que a tutela pertence aos agnados, com tudo se são muitos, não pertence a todos juntamente, e he dos mais proximos em grão. E sendo muitos do mesmo grão, pertence a todos, igualmente, como muitos irmãos, que tem o mesmo grão, e todos são chamados à tutela.

#### Remiss.

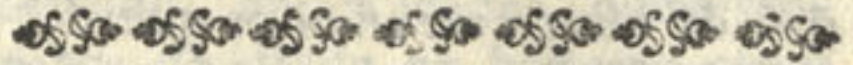
1 Quem são os agnados, §. sunt autem *Inst. legit. agn. tutel. L. sunt autem agnati 7. ff. legitim. tut.*

2 Que a tutela pertence a todos os agnados do mesmo grão, *L. si plures 9. & L. si reliquero 8. ff. de legit. tutorib. Direito novo, Novel. 118.*

3 *Ord lib. 4. tit. 102. §. 5.* ( não parente só dous annos § 9. ) e o parente que recusa a tutela como perde a herança, *d. Ord. §. 6. L. 28. ff. de testam. tutel. vide, pr. Inst. legit. patron. tutel.*

4

A tutela he officio Civil, *L. tutela 16. ff. de tutel. pr. Inst. legit. patron. tutel. §. 3. Inst. excus. tut.* mas he officio non honoris, sed oneris, como se prova, §. 3. & 5. *Inst. excus. tut. L. tria onera 3 L. 5 L. Necenius §. fin. L. amici simis ff. excus. tut. Valeron transact. tit. 3. quest. 1. ex n. 1.* aonde trata da educação, e tutela, & *tit. ff. Cod. ubi pupilli ali vel educar. debeant.* Outro modo nos bens do auzente, *Ord lib. 1. tit. 62. § 38. ubi Peg. Valasc. allegat. 79. à n. 5. Oliveir. muner. cap. 4 § 3. Arouc. adn L. 9. n. 48. ff. de stat. hom. Regim. Senat §. 50.*



## TIT. 17.

### De Legitima patronorum tutela.

*Ex eadem lege duodecim tabularum, libertorum & libertarum tutela ad patronos liberosque eorum pertinet, quæ & ipsa legitima tutela vocatur: non quia nominatim (in) ea lege de hac tutela caveatur, sed quia perinde accepta est per interpretationem, ac si verbis legis introducta esset. Eo enim ipso, quod hereditas libertorum libertarumque, si intestati decessissent, jufferat lex ad patronos, liberosve eorum pertinere, crediderunt veteres, voluisse legem etiam tutelas ad eos pertinere: cum & adgnatos, quos ad hereditatem (lex) vocat, eosdem & tutores esse jufferit, quia plerumque ubi successionis est emolumentum, ibi & tutelæ onus esse debet. Ideo autem diximus plerumque, quia si a foemina impubes manumittatur, ipsa ad hereditatem vocatur, cum alius sit tutor.*

Pela mesma Ley das 12. taboas, a tu-



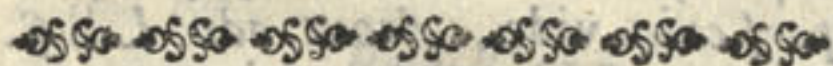
a tutela dos libertos pertence aos patronos, e a seus filhos; e tambem se chama tutela legitima: não porque aquella Ley fale nesta tutela; mas porque assim he recebido por interpretação; porque pela mesma razão, que a Ley mandava que as heranças dos libertos, e libertas, intestados, pertencessem ao patrono, e seus filhos, creião os antigos, que tambem a Ley quizera lhe pertencessem as tutelas: assim como mandou, que aos agnados, a quem chamava para a herança, pertencesse tambem a tutela; porque, as mais das vezes, aonde vay o commodo da herança, deve ir o encargo da tutela. E por isso dissemos *as mais das vezes*; porque se o menor de 14. annos for forro por mulher, ella he chamada á herança, sendo outro o tutor.

## Remiss.

- 1 Que o Patrono seja legitimo tutor do liberto impubero, *etiam L. 1. & 3. ff. legit. tut.*
  - 2 Comprova-se o §. *L. quo tutela 73. tom. 5.* convem *L. nominis 6. §. verbum ex legibus tom. 6. pag. 12. dix. L. 10 tom. 5. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 5.*
  - 3 A respeito do menor de 14. annos, e da mulher que são escusos sem perder a herança, *L. 1. ff. legit. tutor. L. fin. Cod. legit. tutel.* nem o menor he tutor, por ter necessidade delle, §. 2. *Inst. qui testam. tut. dar. poss. pr. Inst. fiduc. tutel. §. item maior 13. Inst. tit. 25. excus. tut.*
  - 5 A mãy, não he tutora, sem o querer ser, *Ord. lib. 4. tit. 102. §. 3. L. 2. tom. 5. Arouca L. 9. n. 47. & á n. 153.* por ser officio viril, e publico, *ut §. 7. Inst. capit. min. & pr. Inst. qui testam. tut. dar. poss.* E querendo a tutela, o he em quanto não casa, *d. Ord. §. 3. Novel. 118. cap. 5. auth. matri & avi Cod. quand. mulier tut. offic. fung. poss.* e ainda que torne a inviuvar, não recupe-
- Tom. I.

ra a tutela, *Ord. §. 4. Arouca adn. L. liber homo 21. num. 9. ff. stat. hom. Aegy. privileg. honest. art. 5. n. 11. Paul. Montan. de tutel. cap. 15. n. 77.* Em subsidio, sim, e estando re integra, *Guerr. tr. 3. cap. 6. n. 9. 10. & 11. & cap. 9. n. 5.*

O que tem o commodo, por via de regra, deve sofrer o encargo, e incommodo, §. 2. *Inst. empt. L. 10. tom. 5. Barb. ax. 44. L. nam hoc natura 14. ff. de condit. indebit.* senão quer a tutela, podendo ser tutor, perde a herança, *ut §. 7. tit. prox.* A mãy que passando a segundas nu-  
pcias não pede tutor para os filhos, e não dá conta com entrega, se priva da successão do filho impubero, *L. omnem Cod. ad S. C. Tertul. Guerr. tr. 3. lib. 3. cap. 9. n. 1.*



## TIT. 18.

## De Legitima parentum tutela.

*Exemplo patronorum recepta est & alia tutela, quæ & ipsa legitima vocatur, nam si quis filium aut filiam, nepotem aut neprem ex filio, & deinceps impuberes emancipaverit, legitime eorum tutor erit.*

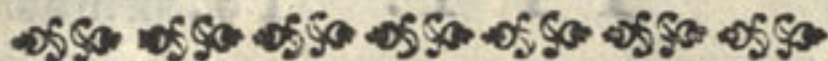
A exemplo dos Patronos, ha outra tutela legitima, e he a do Pay, que emancipa seu filho, ou filha, nêto, ou neta, da parte do filho, ou bisnêptos.

## Remiss.

O Referido a respeito do Pay, e a exemplo de Patronos, se confirma, *L. fin. Cod. emancipac. liber. L. 5. Cod. dolo mal. vide, pr. Inst. tit. precedent.* Direito novo, *Novel.*



- vel. 118. cap. 4. & 5. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 6.
- 2 Ao filho que tem pay, e está no patrio poder, não se lhe pôde dar tutor, *L. muto 6. § fin. pr. ff. de tutel.* mas já dislémos, que se emancipar o filho, vem o calo em que he seu tutor, *§. præterea 6. Inst. quib. mod. jus patr. pot. Sol. Per. dec. 19. n. 10. vide, tit. Inst. fiduc. tutel. pr.*
- 3 O Pay he legitimo administrador do filho, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. ubi Glosat. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 2. & §. 1. Inst. per quas pers. cuiq. Grat. cap. 549. n. 51. L. cum oportet 6. Cod. bon. quæ liber. Peg. coment. d. §. 6. glos. 8. n. 12. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 1. n. 4.*
- 5 mas quando não tem o uofruto, nem he administrador, nem citado, ou convindo, *Ubert. de citat. cap. 14. n. 308. & dix. §. 1. Inst. per quas pers. cuiq. vide, Arouc. adn. L. 8. §. 1. n. 11. ff. his qui sunt sui.*



## T I T. 19.

### De Fiduciaria tutela.

*Est & alia tutela, quæ fiduciaria appellatur, nam si pater filium, vel filiam, nepotem, vel neptem, vel deinceps impuberes manumiserit: legitimam nanciscitur eorum tutelam. Quo defuncto, si liberi (ejus) virilis sexus existant, fiduciarium tutores vel fratris, vel sororis & cæterorum efficiuntur. At qui patrono legitimo tutore mortuo, liberi quoque ejus legitimi sunt tutores: quoniam filius quidem defuncti, si non esset à vivo patre emancipatus, post obitum ejus sui juris efficeretur, nec in fratrum potestatem recideret, ideoque nec in tutelam Libertus autem, si servus mansisset, utique eodem jure apud liberos domini post mortem ejus futurus esset. Ita tamen hi ad tute-*

*lam vocantur, si perfectæ sint ætatis; quod nostra constitutio in omnibus tutelis, & curationibus observari generaliter præcepit.*

Há outra tutela, chamada *Fiduciaria*, por se confiar mais daquelles, a quem se permite; porque se o Pay emancipa ao menor de 14. annos, e a femea menor de 12. he legitimo tutor: e morto o Pay, os filhos baroens são tutores dos outros, ou dos netos: e morto o Patrono, tambem seus filhos são tutores; porque o filho do defuncto, se não fora emancipado, ficaria no seu proprio poder; e o liberto, se ficara escravo, havia de ficar no poder dos filhos do senhor. Mas são chamados para a tutela, tendo 25. annos, o que manda huma nossa Constituição, se observe em todas as tutelas, e curadorias.

omissis *Remiss.*

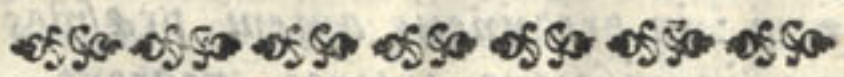
**E** Ste princ. he tirado da *L. 3. §. 1. fin. & L. quo defuncto 4. ff. legit. tutor. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 7.* Tira-se a *Fiduciaria*, *L. frater 4. Cod. legit. tutel.* aonde se chama, assim he chamado para a herança, & *Novel. 115. cap. 5. L. fin. Cod. legit. hered. L. 1. Cod. legit. tutel. & ibi auth.* Si perfectæ ætatis sint: quer dizer 25. annos, d. *L. fin. Cod. legit. tutel. L. fin. Cod. is qui ven. atat. impet. L. fin. §. 4. Cod. legit. hered. L. 1. §. 2. ff. de min. L. 4. & L. 8. ff. legit. tutor. L. 16. §. fin. ff. de tutel. §. 1. & 2. Inst. qui testam. tut. §. 13. Inst. excus. tut. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. lib. 1. tit. 48. §. 20. & tit. 94. & alia.*

O filho casado, neste Reyno, he havido por emancipado, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. & ibi Peg. Ord. lib. 3. tit. 42. §. 3. & ibi Glz. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 1. n. 51.* O mesmo no adoptado, *L. 27. & ibi Arouc. adn. n. 2. ff. adopt. pag. 518. L. 14. ff. adopt.*

Arouc.



Liv. I. Tit. 20. de Attiliano tutore & eo qui & c. pr. §. i. 2. 67  
Arouc. in L. patrefurioso 8. pr. n. 20.  
ff. his qui sunt sui.



TIT. 20.

De Attiliano tutore & eo  
qui lege Julia & Titia  
debeatur.

Si cui nullus omnino tutor fue-  
rat, ei dabatur in urbe quidem á  
pretore urbano, & maiore parte  
Tribunorum plebis tutor ex lege At-  
tilia: in provinciis vero á presi-  
dibus provinciarum ex lege Julia  
& Titia.

Se alguém estava sem tutor, se  
dava, em Roma, pelo Pretor da  
Corte, ou pela maior parte dos  
Tribunos da Plebe, pela Ley At-  
tilia; e nas Provincias, pelos Pre-  
sidentes destas, pela Ley Julia, e  
Ticia.

Remiss.

**P** Or estas Leys Attilia, e Ju-  
lia, havia providencia, de Di-  
reito antigo, na falta de tutor, pa-  
ra Roma, e Provincias: deixa dito  
de cinco especies de tutores, e na  
falta supre esta, chamada dativa.  
Confirma-se este princ. L. si quis 11.  
ff. testam. tutel. fin. verí. ceterum si  
nullus supersit.

**E**stes tutores, vulgarmente, se  
chamão dativos, Ord. lib 1. tit. 88.  
§. 22. & seqq. lib. 4. tit. 102. & 103.  
L. dativus 7. ff. rem pupill. salu. for.  
L. fin. verí. discrepti itaque omni-  
bus vel dativi vel legitimi fiant  
tutores Cod. legit. tutel. & §. 5. Inst.  
h. t. ubi Arpr. Guerr. tr. 3 lib 3 cap. 1.  
n. 4.

§. 1. Sed & si in testamento tutor  
Tom. I.

sub conditione, aut ex die certo  
datus fuerat: quamdiu conditio  
aut dies pendeat, ex eisdem legi-  
bus tutor dari poterat. Item si pu-  
re datus fuerat, quamdiu ex tes-  
tamento nemo heres existebat, tam-  
diu ex eisdem legibus tutor peten-  
dus erat: qui desinebat esse tutor  
si conditio extiterat, aut dies vene-  
rat, aut heres extiterat.

Se no testamento se deixava tu-  
tor condicional, ou desde certo dia,  
se podia dar outro pelas ditas Leys,  
pendendo a condiçãõ, ou té che-  
gar dia. E se era deixado puramen-  
te, se podia tutor pelas ditas Leys,  
tê a aceitaçãõ da herança pelo tes-  
tamento; o qual deixava de o fer,  
cumprida a condiçãõ, chegado o  
dia, aceita da herança.

Remiss.

Este §. he tirado, e tem sua  
confirmaçãõ da dita L. si quis 11. &  
L. jure nostro 26. §. fin. & L. 27. ff.  
testam. tutel. vide, §. ad certum 3.  
Inst. qui testa. tut. dar. poss.

Pendendo a aceitaçãõ da herança:  
se prova ex L. si nemo 9 L. si heredi-  
tas 10. pr. ff. testam. tutel. vide, pr.  
Inst. hered. que abintest. defer. Exis-  
tindo o fim, cessa o que se dirige a  
esse fim, ut h. §. 1. como cessando a  
causa, cessa o effeito, Barb. ax.  
40. ex n. 4.

§. 2. Ab hostibus quoque tutore  
capto ex his legibus tutor peteba-  
tur, qui desinebat esse tutor, si is  
qui captus erat, in civitatem re-  
versus fuerat, nam reversus reci-  
piebat tutelam jure postliminii.

Sendo o tutor cativo dos inimi-  
gos, se podia dar outro por estas  
Leys, e o deixava de fer quando  
tornava para a Cidade; porque re-  
cobrava a tutela pelo Direito do  
Postliminio.

I ij

Remiss.



## Remiss.

1 Este §. se confirma com a L. 1. §. si apud hostes ff. de legit. tutor. aonde ha dous damnos, dous remedios, L. cum in una 17. ff. appell. & re-  
2 lat. Que cousa he postliminio, dix. §. si ab hostibus 5. Inst. quib. mod. jus patr. pot. sol. §. 5. Inst. quib. non est permiss. fac. test. §. interdum 4. Inst. hered. que ab intest. defer. Arouc L. 5. §. 1. ff. stat. hom.

§. 3. Sed ex his legibus tutores pupillis desierunt dari, posteaquam primo Consules pupillis utriusque sexus tutores ex inquisitione dare cœperunt, deinde prætores ex constitutionibus. Nam supradictis legibus neque de cautione à tutoribus exigenda, rem salvam pupillis fore: neque de compellendis tutoribus ad tutelæ administrationem, quidquam cavebatur.

Os tutores, que por estas Leys se davaõ aos pupillos, se deixaraõ de dar, depois que os Consules começaraõ a dalos aos de hum, e outro sexo, inquirendo da capacidade dos tutores: e depois os Pretores, pelas Constituiçoens; porque nas ditas Leys senaõ a cautela a conservaçaõ dos bens, nem de compellar aos tutores á administraçaõ da tutela.

## Remiss.

1 Este §. de quando cessaraõ as ditas Leys, e a causa, se confirma, e explica, L. 1. ff. confirm. tut. vel cur. adde L. 1. Cod. de tut. illustra-se,  
2 L. 3. & 4. Cod. Theod. de tut. Da cauçaõ, princ. Inst. & §. 1. de Satisf. tut.  
3 L. 1. & L. 5. §. 1. ff. de admin. tut. Modos de os compellar, L. 3. Cod. suspect. tut. L. si quis 9. ff. muner. & honor. L. 1. §. 3. ff. inspect. ventr. L. 9. §. fin. ff. ad leg. Jul. pecul. L. 5. pr. ff. ut in possess. legat.

§. 4. Sed hoc jure utimur, ut Romæ quidem præfectus urbi, vel prætor secundum suam jurisdictionem: in provinciis autem præsides ex inquisitione tutores crearent, vel magistratus jussu Præsidium, si non sint magnæ pupilli facultates.

Mas usamos deste Direito: em Roma, o Perfeito da Cidade, ou Pretor, conforme sua jurisdicaõ, dá os tutores: Nas Provincias, os Presidentes dellas, precedendo informaçaõ, ou os Magistrados por ordem dos Presidentes; e isto se os bens dos pupillos forem muitos.

## Remiss.

Este §. de direito novo, na primeira parte, quanto ao Perfeito,  
1 e Pretor, se confirma, L. Titius 45. §. si à prætore ver. Romæ datos ff. de excus. L. 1. Cod. tut. vel cur. Na  
2 segunda, do presidente, e seus delegados, L. 1. L. 5. L. 27. ff. tut. cur. dat. Magistado, por manda-  
3 do dos Presidentes, id est monitione, L. 1. §. 6 ff. magistr. convent. Daraõ tutores: L. 3. L. 19. §. 1. L. 4  
4 24. L. fin. ff. tut. cur. dat. L. 5. ff. confirm. tut. L. 1. §. 2. & 3. & L. 2. ff. magistr. convent. Na sua jurisdicaõ,  
5 L. neque 5. Cod. qui dar. tut. vel cur. poss. vel non poss.

Se naõ forem muitos bens: §. 5  
6 Inst. h. t. Ord. lib. 1. tit. 62. §. 37. dos Provedores das Comarcas.

§. 5. Nos autem per Constitutionem nostram hujusmodi difficultates hominum ressecantes: nec expectata jussione præsidum, disposuimus, si facultates pupilli vel adulti usque ad quingentos solidos valeant, defensores civitatum una cum ejusdem civitatis religiosissimo antistite, vel alias publicas personas, id est, magistratus, vel juridicum Alexandrinæ civitatis,



tutores vel curatores creare: legitima cautela secundum ejusdem constitutionis normam praestanda, videlicet eorum periculo, qui eam accipiunt.

Justiniano, cortando tudo, mandou por huma sua Constituição, que se os bens do pupillo valerem quinhentos Cruzados, os defensores das Cidades, sem esperarem ordem dos Prezidentes, com o Bispo mais religioso da Cidade, ou outras pessoas publicas, como os Magistrados dos que governaõ a jurisdicção da Cidade de Alexandria, possaõ dar tutores, ou curadores, dando fiança idonea, conforme a Constituição, que he a damno dos que a tomaõ, ou aceitaõ.

Remiss.

1 Por esta Constituição, direito novissimo, se entende a *L. sancimus 30. Cod. Episc. audient.* á qual convem a *Novel. 15.*

2 *Ad quingentos solidos*: esta palavra *solidos*, se toma, vulgarmen- te, por *Cruzados*, §. *alia autem 2. Inst. donat. L. 35 § fin. Cod. donat.*

3 *Eorum periculo qui eam accipiunt*: Satisdação, a perigo do juiz que receber a fiança, §. 2. *Inst. satisfd. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 8. fin. Antonel. temp. legal. lib. 1. cap. 6. ex n. 10.*

4 mas basta que fosse boa naquelle tempo, §. 2. *Inst. satisfd. tut. Antonel. d. n. 10. Peg. ad Ord. tom. 5. pag. 297. ubi DD. Provedor da Comarca,*

5 *tè 60U. Ord. lib. 1. tit. 62. §. 37. E da fiança, Ord. lib. 4. tit. 102. §. 5. tit. 103. §. 5.*

§. 6. *Impubes autem in tutela esse, naturali juri conveniens est: ut is, qui perfecta etatis non sit, alterius tutela regatur.*

Convem, por razão natural, que os menores de 14. annos estejaõ de-

baixo da tutela, para que o que não he de perfeita idade, seja governado pelo amparo de outro, de idade perfeita.

Remiss.

A verdade deste §. que dá a t razão da tutela, por si se manifesta, & etiam *L. 1. ff. de minor.* A razão natural tudo dispoem bem; e apenas se achará alguma coufa contra razão, que não faça remorso na consciencia, *ut ex D. Thom. Barb. ax. 197. num. 13. vide, D. Thom. remiss. §. 11. Inst. jur. nat. & L. 8 tom. 5. & Galo de fruct. disp. 3 art. 1. n. 58. disp. 40. n. 7.*

*Perfecta etatis*: quer dizer 25. annos, *princ. Inst. n. 3. fiduc. tutel. §. 2. qui testam. tut. dar. poss. §. item maior 13. Inst. excus. tut. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. versl. que não seja menor de 25. annos L. fin. Cod. de legit. tutel. L. fin. Cod. is qui ven. etat. impet. L. fin. §. 4. Cod. legit. hered. L. 1. §. 2 ff. minor. L. 4 L. 8 ff. legit. tutor. L. 16. §. fin ff. de tutel.*

*Perfecta puberdade*: no barão 18. annos, e na femea 14. §. 3. & 4. *Inst. adopt. & princ. Inst. n. 4. quib. mod. tutel. fin. §. fin. Inst. cui & quib. ex caus.*

§. 7. *Cum ergo pupillorum pupillarumque tutores negotia gerant, post pubertatem tutela judicio rationem reddunt.*

Os tutores dem conta da tutela dos pupillos pela acção *tutela*, quando o pupillo, ou pupilla for mayor de 14. annos, e 12.

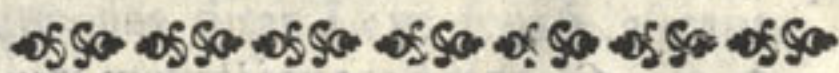
Remiss.

Comprova se, *L. 1. L. 4. nisi finita tutela sit tutela agi non potest & tot. tit. ff. tutel. & ration. distrah. finda a tutela, L. 2. & L. 14. Cod. de admin. tut.*

Destta



- 2 Desta acção Tutela, §. 2. Inst. oblig. quæ quasi ex cont. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 8. ver. e dará conta delles & §. 9. lib. 1. tit. 62. §. 29. & ibi Peg. tom. 4. glos. 35. pag. 669. Peg. for. cap. 3. n. 718. Guerr. tr. 4. de ratiot. & reddend. cap. 1. ut n. 2. 3. & 5. h. §. Card. de Luc. de tutel. disc. 3. n. 4. & 5. Escob. ratiot. cap. 1. & n. 5.
- 3 Se administrar mal, de logo conta com entrega, Ord. d. tit. 102. §. 9. & Peg. tom. 7. coment. ad Ord. lib. 1. tit. 87. §. 49. glos. 52. pag. 357. e perca o salario.
- 4 O tutor, nem outro algum, antes da conta, se não pôde dizer devedor, nem credor, Peg. for. cap. 3. n. 741. Giurb. ad stat. cap. 9. glos. 6. n. 4 p. 1. Valens. conf. 147. n. 34. Carlew de judic. tit. 3. disp. 7. & n. 4 p. 2. Nas contas, ambos são Autores, e ambos Reos, L. 1. ff. de tutel. & ratiot. Grat. cap. 641. n. 23. & 24. Peg. for. cap. 3. n. 744. e se julgou, e sustentou em revista.
- 6 E se dáo no lugar da administração, Guerr. privileg. cap. 18. n. 72. Grat. cap. 389. n. 9. e devem ter introito, e exiõ, Peg. for. cap. 3. n. 727. usq. 744. e antes se presume pago em si, Zach. salar. quest. 51. n. 77. & 78.



## T I T. 21.

### De Auctoritate tutorum.

*Auctoritas autem tutoris in quibusdam causis necessaria pupillis est, in quibusdam non est necessaria: ut ecce, si quid dari sibi stipulentur, non est necessaria tutoris auctoritas: quod si aliis promittant pupilli, necessaria est tutoris auctoritas. Namque placuit meliorem quidem conditionem licere eis facere etiam sine tutoris auctoritate: deteriore vero non aliter, quam*

( cum ) tutoris auctoritate. Unde in his causis ex quibus obligationes mutue nascuntur, ut in emptionibus, venditionibus, locationibus, conductionibus, mandatis, depositis, si tutoris auctoritas non interveniat: ipsi quidem, qui cum his contrahunt, obligantur: ac invicem pupilli non obligantur.

A autoridade do tutor, he necessaria, em alguns casos, em outros não: se lagum faz promessa ao oppillo, não he necessaria, mas para este prometer, deve de intervir; porque agradou fazelo de melhor condição. Assim, que nos contratos, e obrigaçoens reciprocas, como compra, e venda, locação, e condução, mandato, deposito, se faltar a authoridade; os que os fazem, ficaõ obrigados, e os pupillos, não.

#### Remiss.

**E** Ste princ. que trata dos casos em que he necessaria a authoridade do tutor, nos diz, que pôde adquirir, e não pôde alienar sem authoridade do tutor, & L. 5. & L. 9. ff. auct. tut. L. contra 38. ff. de pact. L. pupillus 11 ff. acq. rer. dom. tom. 8. pag. 160 §. 2. Inst. quib. alien. licet vel non §. 9. Inst. inutil. stipul. L. quanvis 32. ff. adq. poss. tom. 8 pag. 67. Guerr. tr. 3. lib. 6. cap. 6. & n. 18. & 37.

Os menores, ( que tem a capacidade requerida, §. 10. Inst. inutil. stipul. L. si servus 141. §. 2. ff. verb. oblig. L. servum 6. ff. rem pupill. Salvo for. ) nos contractos, de que nascem mutuas obrigaçoens, podem obrigar aos outros, mas a si, não, L. obligari 9. & L. 5. ff. auct. tut. L. Julianus 13. §. ante pen. ff. act. empt. Guerr. d. cap. 6. n. 18. & 37. & jura supr. n. 1. Salvo sempre o dolo; porque nem o pupillo se pôde locupletar com jactura alheya, d. L.



L. pupillus obligari 5. §. 1. verſ. niſi in quantum locupletior factus eſt ff. auct. tut. L. nam hoc natura 14. ff. condit. indebit. L. 206. tom. 5. cap. 48. tom. 7. §. 2. Inſt. quib. alien. licet Guerr. tr. 3. lib. 6. cap. 11. n. 9.

5 De modo, que pôde fazer todo o negocio, e obriga ao que contracta com elle, d. §. pupillus 9. Inſt. inutil. ſtip. Guerr. tr. 3. lib. 6. cap. 6. & cap. 11. n. 9. Surd. dec. 278. n. 22. mas não pôde alienar, d. §. 2. Inſt. quib. alien. licet. aonde falla da ſoluçãõ, e empreſtimo, Cardoſ. Amar. verb. ſolutio n. 7.

7 De direito novo, baſta conſentir hum dos tutores, ou contutor, L. fin. Cod. auct. præſtand. Mello induc. quaſt. 8 n. 5. Guerr. tr. 3. d. lib. 6. cap. 5. Qualquer, vale o meſmo que cada hum, inſolidum, L. hoc articulo ff. hered. inſtit. Barb. dict. 317. n. 11.

§. 1. Neque tamen hereditatem addere, neque bonorum poſſeſſionem petere, neque hereditatem ex fideicommiſſo ſuſcipere aliter poſſunt, niſi tutoris auctoritate (quamvis (illis) lucroſa ſit) ne ullum damnum habeant.

Nem pôdem aceitar a herança nem pedir a poſſeſſãõ dos bens, nem tomar o cargo da herança fideicommiſſaria, ſem authoridade do tutor, ainda que lhe ſeja a elles lucroſa, para que não receba damno.

Remiſſ.

1 Eſtabalece-ſe a doutrina deſte §. com a dita L. obligari 9. §. 3. ff. auct. tut. L. more 8. ff. acq. hered. L. ſi pupillum 11. ff. auct. tut. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 6. cap. 6. n. 14. Paul. Montan. tutel. cap. 30. de auct. tut. ex n. 107. uſq. 121. L. 4. §. fin. ad S. C. Treb. e a propria, ſe tira da L. pupillus 111. tom. 5. vide, L. 3. d. tom. 5. & in §. 9. & 10. Inſt. inutil. ſtipul.

§. 2. Tutor autem ſtatim in ipſo negotio præſens debet auctor fieri, ſi hoc pupillo prodeſſe exiſtimaverit: poſt tempus vero, vel per epistolam interpoſita auctoritas, nihil agit.

O tutor, logo no acto ſe deve de fazer ſenhor deſſe negocio, e autor delle, cogitando ſe ſerã util ao pupillo; porque a ſua authoridade depois do acto, nada vale.

Remiſſ.

Este §. do tempo, e lugar da authoridade do tutor, he deſcripto da dita L. obligari 9. §. tutor ſtatim in ipſo negotio præſens debet auctor fieri: poſt tempus vero nihil agit. ff. auct. tut. Com tanto que ouça, entenda, e ſaiba o que ſe faz, nem de outro modo preſta authoridade, L. non multum ff. auct. tut. Montan. tutel. d. cap. 30. n. 39. Guerr. tr. 3. lib. 6. cap. 3. & n. 5. 6. 7. Dã Luz, L. 1. fin. L. 2. ff. h. t. L. 7. §. 1. de reſcind. vend. L. 11. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. numquam 32. ff. uſucap. L. 189. tom. 5. Guerr. ſupr.

Quando o conſentimento ſenaõ require por modo de authoridade, mas por razaõ do prejuizo da parte conſenciente, baſta que entrevenha depois do acto, Reinos. obſ. 43. n. 23. & 24. addit. obſ. 74. ſub n. 8. ubi Peg. Caſtilh. Pinh. & addit. obſ. 71. ſub n. 3. verſ. cum enim regia facultas ratione præjudicij, Fulgin. jur. emphit. tit. alienat. quaſt. 3. n. 10. & quaſt. 1. n. 34. fin. Hontalb. jur. ſuperv. quaſt. 1. n. 16. & 25. Altim. null. ſent. rubr. 11. quaſt. 29. n. 59. Moraes lib. 5. cap. 5. n. 16. aonde ſinge caſos.

Quando ſe require no acto, e por forma, authoridade, ſolemni- dade, não baſta o conſentimento poſterior, Reinos. d. obſ. 43. n. 23. & 24. Moraes d. lib. 5. cap. 5. n. 16. verſ. limitatur tamen & verſ. item tutoris aucto-



- auctoritas*, *L. si quis mihi bona §. jussus ff. acq. hered. cap. auditis de elect. cap. non firmatur 18. & ibi glos. tom. 7. L. 29. tom. 5. Cald. extint. cap. 11. n. 7. Barb. L. 2. §. fin. n. 20. ff. solut.*
- 6 Como se requiere no tutor, *d. §. 2. Inst. h. t. Reinos n. 25. Moraes d. n. 16. vers. item tutoris auctoritas glos. d. cap. 18. tom. 7. dix. d. L. 29. tom. 5. Guerr. tr. 3. lib. 6. cap. 3 n. 8.*
- 7 O mesmo, do consentimento do marido no contrato da mulher, *Cald. d. cap. 11. n. 8. & potest. elig. cap. 10. n. 53. Gam. dec. 300. n. 4. Per. dec. 123. n. 1. Moraes d. n. 16. vers. inde*
- 8 *etiam* e do consentimento paterno para o filho familias estar em juizo, *glos. L. fin. §. necessitate Cod. bon. que liber. cum Bart. & aliis Moraes d. n. 16. vers. inde est quod scilicet, quando entre estes, marido, e pay, se requiere por fórma.*
- 9 Defende-se a venda dos bens de raiz de pupillo, ainda com auctoridade, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 26. ubi Peg. Pona cap. 12. á n. 24. 31. 32. Cald. empt. cap. 13. & L. si curatorem verb. contractus fecisti n. 5. Pinel. L. 1. Cod. bon. mat.*

*§. 3. Si inter tutorem pupillum-que judicium agendum sit: quia ipse tutor in rem suam auctor esse non potest, non praetorius tutor ( ut olim ) constituitur, sed curator in locum ejus datur: quo ( curatore ) interveniente, judicium peragitur, & eo peracto, curator esse desinit.*

Se houver contenda entre o tutor, e o pupillo, que haja de ser sentenciada, porque o tutor na sua causa ( dêsse pupillo ) não pôde ser auctor ( seu procurador, ou constituente ) não se lhe dá outro, como antigamente; mas daselhe hum curador á lide, com o qual corra esse pleito; e findo deixe de ser curador.

Remiss.

A resolução *h. §. de que o tutor não intervem no pleito que faz ao pupillo, ou este ao tutor, se confirma tit. Cod. de inlit. dand. tut. L. 3. §. si pupillus vers. & sciendum est. L. quod dicitur 4. L. cum semel 5. ff. de tutel. Razaõ, L. 1. L. quod. 2 dicimus auctoritatem in rem suam accomodare tutorem non posse. 7. ff. auct. tut. L. si plures ff. testam. tut.*

Direito novo, *Novel. 72. cap. 3 1. & 2.* que prohibe a tutela ao devedor, ou credor do pupillo, exceptuada a Mãe. e avo, *Auct. ad hęc, Cod. mult. tutor. Guerr. tr. 3. lib. 3. cap. 4. n. 45. & 46. Curador á 4 demanda, Ord. lib. 3 tit. 29. §. 1. & tit. 41. §. 8. & 9. ubi glosator.*

Não se compadece, no mesmo *5* sugeito, *actio, & passio, Peg. 6. for. cap. 132. num. 32. nem servi- 6 daõ, in re propria, dix. §. 3. Inst. servit. nem hum se pôde imperar 7 a si, L. praetor, L. pen. ff. tut. cur. dat. Barb. ax. 117. nem usufruto na 8 cousa propria, pr. Inst. & §. finitur 3. Inst. usuf. tom. 1. nem penhor, 9 L. 29. ff. pign. act. Areas de Mes. 1. var. cap. 22. n. 10.*

*Actor*, differe de procurador; *10* porque este he constituido pelo que he senhor, e o *actor*, pelo que o não he verdadeiro, mas faz as vezes de outro: como o Tutor, curador, ou Prelado, *glos. in L. neque Cod. procur. e semelhantes, Parlador. diffir. 68. n. 3.*



## T I T. 22.

Quibus modis tutela fini-  
tur.

Pupilli pupillaque, cum pu-  
beres esse coeperint, (a) tutela li-  
berantur. Pubertatem autem vete-  
res quidem non solum ex annis,  
sed etiam ex habitu corporis in mas-  
culis aestimari volebant. Nostra  
autem majestas dignum esse casti-  
tate nostrorum temporum ( existi-  
mans, ) bene putavit, quod in fœ-  
minis etiam antiquis impudicum es-  
se visum est, id est, inspectionem  
habitudinis corporis, hoc etiam in  
masculos extendere. Et ideo ( nos-  
tra ) sancta constitutione promul-  
gata, pubertatem in masculis post  
decimumquartum annum comple-  
tum illico initium accipere dispo-  
suimus: antiquitatis normam in  
fœminis bene positam, ( in ) suo or-  
dine relinquentes, ut post duode-  
cim annos completos, viri potentes  
esse credantur.

Os pupillos, ou pupillas, tan-  
to que tiverem passado á puberda-  
de, ( dos 14. ou 12. annos ) são  
livres da tutela. Os antigos que-  
riaõ estimar a puberdade, não só  
pelos annos, mas pela inspecção  
nos varoens; porém, nossa Mage-  
stade vendo ser cousa indigna da  
pureza dos nossos tempos, com boa  
consonancia, ampliou aos baroens  
a negativa desta inspecção, que os  
Antigos defendiaõ nas mulheres,  
por deshonesto; e porisso ordená-  
mos em nossa Constituição, que a  
puberdade nos baroens começasse  
depois dos 14. annos. completos;  
deixando o que estava ordenado a  
respeito das mulheres; que depois

de 12. annos, seja visto serem de  
idade para casar.

## Remiss.

Esta Constituição, de que este  
princ. se deduz, he a L. fin.  
Cod. quand. tut. vel. cur. esse desin. a  
inspecção dos antigos Romanos,  
abrogada, d. L. fin. e outros luga-  
res, vide cap. pubes ext. dedespons.  
impub.

Puberdade, na mulher 12. an-  
nos, e no barão 14. dix. pr. Inst.  
nupt. d. L. fin. Cod. quand. tut. Ord. lib.  
3. tit. 5. §. 3. tit. 29. §. 1. lib. 4. tit. 104.  
§. 6. Guerr. tr. 3. lib. 5. cap. 7. n. 1. Va-  
lasc. allegat. 65. n. 8. Narbon. etat.  
ann. 14. quest. 1.

Puberdade plena, 18. annos no  
barão, e na femea 14. dix. §. 3. &  
4. Inst. adopt. §. fin. Inst. cui & quib.  
ex caus. L. 40. §. non autem & ibi  
Arouc. ff. adopt. L. 14. ff. aliment. &  
cibar. legat. Guerr. tr. 3. lib. 5. d. cap. 7.  
n. 2. Narbon. etat. anno 18. quest. 1.  
n. 2.

Perfeita idade, 25. annos, pr. 4  
Inst. fiduc. tutel. n. 2. & §. 6. n. 3. Inst.  
de Attil. tut. §. 13. Inst. excus. tut. §. 2.  
Inst. qui testam. tut. Ord. lib. 4. tit.  
102. §. 1. L. fin. Cod. legit. tutel. L. fin.  
Cod. is qui ven. etat. L. fin. §. 4. Cod.  
legit. hered. L. 1. §. 2. ff. minor. L. 4.  
L. 8. ff. legit. tutor.

Pupillo, he o que sendo menor  
de 14. sahe do patrio poder, ou  
pela morte do pay, ou pela eman-  
cipação, L. 239. tom. 6. pag. 131. &  
132. L. 195. §. 2. d. tom. 6. pag. 107.  
pr. Inst. & §. 6. de patr. potest. Valasc.  
allegat. 65. n. 9. Impropriamente, 6  
o que está no poder do pay, e  
e tem o nome de filho familias, d.  
L. 195. tom. 6. L. fin. §. pupillus ff. iis  
qui sunt sui vel alien. jur. Valasc.  
d. alleg. 65. n. 10. & h. §. E ainda se 7  
impropeia ao que está no ventre,  
Barb. appellat. 230. posto que de  
rigor o não he, L. non est pupillus  
161. tom. 6. & L. 239. eod.



8 A tutela, se finda por 11. modos: puberdade, de portação, escravidão, cativo do pupilo, morte deste, Capitis de minuição, chegar o tempo, ou condição, removimento do tutor suspeito, e excusação. *Vide infra.*

§. 1. *Item finitur tutela, si adrogati sint adhuc impuberes, vel deportati: item si in servitutem pupillus redigatur, vel, (si) ab hostibus captus fuerit.*

Tambem se finda a tutela, se o impubero for perfilhado, ou desterrado perpetuamente, e se o pupillo for escravo, ou cativo dos inimigos.

*Remiss.*

1 He descripto da *L. si adrogati* 14. té ao ver. *sed & si ff. de tutel.* passa para o poder do que o perfilhou, *ut tit. Inst. adopt. & tit. Inst. quib. mod. jus patr. pot. sol.* Não pôde estar em tutela, e patrio poder, juntamente, *pr. Inst. de tutel.* Quanto ao mais, *vide §. 1. § 5. §. 6. Inst. quib. mod. jus patr. pot. sol.*

§. 2. *Sed & si usque ad certam conditionem datus sit (tutor) testamento: aequè evenit, ut desinat esse tutor existente conditione.*

Se o tutor testamentario, for deixado debaixo de condição, finda a tutela, quando esta se purifica.

*Remiss.*

1 Este §. 2. e o 5. *h. t.* tambem forão descriptos da *L. si adrogati* 14. ver. *sed & si & fin ff. de tutel. L. tutor datus* 8. *ff. de testam. tutel.* Razão, *L. 3. ff. admin. tut.*

§. 3. *Simili modo finitur tutela morte vel pupillorum vel tutorum.*

Do mesmo modo, se resolve a tutela com a morte do pupillo, ou do tutor.

*Remiss.*

Este §. he copiado da *L. nisi finita* 4. ver. *finitur autem ff. tutela & rationib. distrab. L. tutela* 16. ver. *sciendum est ff. de tutel. L. fin. ff. muner. & honor.* A morte, omnia 2 solvit, tudo desfaz, *auth. de nupt. §. deinceps collat. 4. L. defuncto ff. public. judic. L. 1. L. fin. Cod. si reus vel acusat. mort. fuerit Barb. ax.* 154. e nella senaõ presume o homem esquecido da salvação, nem doloso, *cap. literas de pres. cap. sancimus caus. 1. quest. 7. Peg. 4. for. cap. 62. n. 2. & 3. Valasc. loc. comm. lit. M. n. 112. Valens cons. 101. ex n. 95. vide Peg. cap. 60 n. 4. ver. neque & d. cap. 62. ex n. 6. Guerr. invent. lib. 1. cap. 10 ex n. 23. & 32. da confissão no testamento.*

§. 4. *Sed & capitis deminutione tutoris, per quam libertas, vel civitas amittitur, omnis tutela perit. Minima autem capitis deminutione tutoris, veluti si se in adoptionem dederit, legitima tantum tutela perit, ceterae non pereunt. Sed pupilli & pupillae capitis deminutio, licet minima sit, omnes tutelas tollit.*

Tambem se finda toda a tutela pela deminuição do estado, do tutor, quando deixa de ser livre, ou Cidadão Romano; mas pela minima do tutor, como dando-se em perfilhação, sómente perde a tutela chamada legitima. Porém, a do pupillo, ou pupilla, ainda minima, tira todas.

*Remiss.*

Vide, *supra §. 1 h. t. & §. fin. Inst. legitim. agn. tut. Novel. 118. cap. 4. & 5.*



§. 5. Præterea qui ad certum tempus testamento dantur tutores, finito eo, deponunt tutelam.

Os tutores testamentarios até certo tempo, findo este, depõem a tutela.

Remiss.

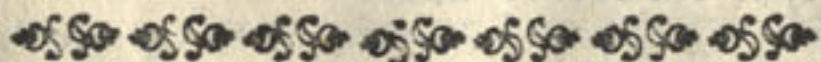
Supr. §. 2. h. t. & §. ad certum tempus 3. qui testam. tut. dar. poss.

§. 6. Desinunt etiam tutores esse, qui vel removentur à tutela ob id quod suspecti visi sunt, vel qui ex justa causa se excusant, & onus administrandæ tutelæ deponunt, secundum ea quæ inferius proponemus.

Tambem deixaõ de ser tutores, os que saõ removidos da tutela, ou por achados suspeitos, ou por se escusarem com justa causa como abaixo se dirá.

Remiss.

1 Confirma-se com *L. si adrogati* 14. verſ. præterea si suspectus quis fuerit remotus, desinit esse tutor ff. de tutel. Ord. lib. 2. tit. 62. §. 50. & §. 28. Constranger á boa administração, Ord. lib. 1. tit. 88. ex §. 22.



## TIT. 23.

### De Curatoribus.

Masculi ( quidem ) puberes, & femina viri potentes, usq; ad vigesimum quintum annum completum curatores accipiunt: quia licet puberes sint, adhuc tamen ejus ætatis sunt, ut sua negotia tueri non possint.

Tom. I.

Os Curadores, se daõ aos baroens maiores de 14. annos, e ás femeas maiores de 12. porque ainda que tem a idade da puberdade, com tudo naõ he tal, que possa defender seus negocios, e bens.

Remiss.

**O**S Curadores, saõ para os Mancebos, que saindo da pupillar idade, passaraõ a da puberdade, probat, & explicat *L. 1. §. 2. & L. 3. ff. minor. vide, tot. tit. Cod. is qui ven. ætat. impet. Ord. lib. 4. tit. 103. & lib. 3. tit. 29. §. 1. & tit. 41. §. 8. & 9.*

§. 1. Dantur autem curatores ab eisdem magistratibus à quibus & tutores. Sed curator testamento non datur: datus tamen confirmatur decreto prætoris vel præsidis.

Os curadores, saõ dados pelos mesmos Magistrados que daõ os tutores. Mas o Curador se naõ dà no testamento; e no caso que se de, ha de ser confirmado pelo Pretor, ou Presidente.

Remiss.

*Vide supr. §. 4. & 5. Inst. Attil. I tut. L. 3. ff. tut. cur. dat.* Naõ se dá no testamento, mas dado que seja, se confirme pelo Juiz, *L. tutela actione 7. Cod. testam. tutel. juncta L. 6. Cod. confirm. tut. L. 1. §. fin. & L. 2. Cod. eod. Barb ad Ord. lib. 4. tit. 102. §. 2. n. 2. & 3. L. fin §. cum antiquitas Cod. cur. furios. Gutierr. tutel cap. 12. ex n. 6. p. 1. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 3. n. 6. & 7.*

§. 2. Item in viti adolescentes, curatores non accipiunt, præterquam in litem: curator enim & ad certam causam dari potest.

Os Mancebos, nam recebem curador

K ij



rador contra sua vontade, se não para a demanda; porque o curador se pôde dar para cousa certa.

## Remiss.

Os mancebos não recebem curador contra sua vontade, se não *in litem* *L. si impuber 13. § fin. ff. tut. cur. dat. L. ait prætor 7. ff. min. L. matris 6. Cod. qui pet. tut. L. 3. Cod. in integr rest. juncta L. 2. Cod. qui legitim. pers. Ord. lib. 3. tit. 29. §. 1. tit. 41. §. 8. & 9.*

§. 3. *Furiosi quoque & prodigi, licet majores vigintiquinque annis sint, tamen in curatione sunt agnatorum ex lege duodecim tabularum. Sed solent Romæ præfectus urbi vel prætores; & in provinciis præsides ex inquisitione eis curatores dare.*

Aos desalfizados, e aos prodigos, maiores de 25. annos, se lhes dá Curador agnado, pela Ley das 12. taboas. Em Roma he costume dällos o Prefeito da Cidade, ou Pretor; e nas Provincias, os Presidentes, precedendo informaçãõ.

## Remiss.

1 Convem, *L. 1. & L. 13. ff. curat. furios. Ord. lib. 4. tit. 103. Guerr.*

2 *tract. 3. lib. 5. cap. 10.* Razaõ, a conveniencia da Republica, em se não malbaratarem os bens, *dix. §. 2. Inst. his qui sui vel. alien. jur. sunt. vers. expedit Reipublicæ, ne res sua quis male utatur & L. 1. §. hujus ff. de just. & jur.*

3 O que administra mal o vinculo, perde administraçãõ, *Ord. lib. 1. tit. 62. §. 50. L. imperator 50. ff. ad S. C. Treb. Peg. maior. cap. 6. n. 475. 600. & 688. Portug. lib. 1. prelude. 2. §. 2. n. 31. Molin. primog. lib. 1. cap. 16.* e se falta administrador legitimo,

4 se devolve á Coroa por hum

Direito Consuetudinario, que prove de administrador, que cumpra o encargo, *Cabed. dec. 51. n. 3. p. 2. Portug. lib. 3. cap. 21. n. 8.*

§. 4. *Sed & mente captis, & surdis, & mutis, & qui perpetuo morbo laborant, ( quia rebus suis superesse non possunt ) curatores dandi sunt.*

Tambem se daõ Curadores aos loucos, e mentecaptos, e aos surdos, e aos mudos, e aos que laboraõ em perpetua infirmitade; porque não pôdem governar as suas coufas.

## Remiss.

Confirma-se, *L. 2. ff. curat. furios. L. 8. §. fin. & L. 12. ff. tut. cur. dat. Ord. lib. 1. tit. 88. §. 45. lib. 4. tit. 103.*

§. 5. *Interdum autem & pupilli curatores accipiunt, ut puta si legitimus tutor non sit idoneus: quoniam habenti tutorem tutor dari non potest. Item si testamento datus tutor, vel á prætore, aut præside, idoneus non sit ad administrationem, nec tamen fraudulenter negotia administret, solet ei curator adjungi. Item loco tutorum, qui non in perpetuum, sed ad tempus á tutela excusantur, solent curatores dari.*

Algumas vezes se dá curador aos menores de 14. annos, como se o tutor legitimo não for idoneo; porque se não pôde dar tutor ao ao que já o tem. Tambem se o tutor testamentario, ou dado pelo Pretor, ou Presidente, não for capaz para administrar, ainda que administre os negocios sem fraude, se lhe ajunte hum curador. Tambem se costuma dar curadores em lugar de tutores, que se escusaõ tẽ certo tempo.

## Remiss.



Remiss.

1 Confirma-se, *L. pietatis 6. Cod. suspect. tut. L. testamento tutor 11. Cod. excus. tut. & cur. L. solet. 13. ff. tutel. L. fin. Cod. in quib. caus. tut. L. quoties 9. fin. L. tutor 39. §. rerum ff. admin. tut. L. 10. §. fin. ff. excus.*

2 Quanto á regra, de que senão dá tutor ao que já o tem, *etiam in L. idem fiet 27. vers. quia tutorem habenti tutor dari non potest ff. testam. tutel. L. ventri 20. vers. curatorem habenti ff. tut. cur. dat. & ibi glos. verb. regula L. si sororis tue 9. Cod. qui dar. tut. vel cur. poss. L. cum jure habenti tutorem tutor dari non possit Cod. qui petant tut. vel cur.*

§. 6. *Quod si tutor adversa valetudine, vel alia necessitate impediatur, quo minus negotia pupilli administrare possit, & pupillus vel absit, vel infans sit: quem velit actorem, periculo ipsius tutoris, praetor, vel qui provinciae praerit, decreto constituet.*

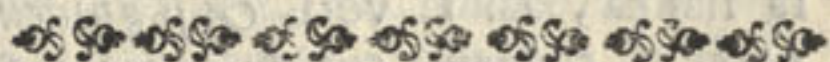
Se o tutor for enfermo, e impedido, de modo que não possa administrar; e o pupillo for ausente, ou menor de sette annos; poderá o Pretor, ou Presidente da Provincia, dar tutor, ou curador que quizer o tutor, a perigo do primeiro tutor.

Remiss.

1 Illustra-se, *L. decreto 24 ff. admin. tut. L. neque 11. Cod. de procurat. Que cousa seja, actor, L. unic. Cod. actor. á tut. vel. cur. dand. he aquelle que o tutor nomeya, porque não pôde constituir procurador, glos. in L. neque Cod. procur. Parlador. differ. 68. n. 3. dix. §. fin. n. fin. Inst. act. tut.*

Tambem se chama ajudante da tutela, *L. solet etiam 13. ff. de tutel. de* 3  
que tambem o nosso §. se deduz, *vide L. si actor 10. Cod. appellat.*

*Periculo ipsius tutoris: a perigo* 4  
desse mesmo tutor que o elego, §. 2. *Inst. satisfat. Peg. ad Ord. lib. 1. tit. 66. §. 49. glos. 52. pag. 297. tom. 5. n. 10. vide Inst. lib. 4. tit. 7. §. 2. da acção institoria; mas* 5  
bastaria que fosse idoneo ao tempo da eleição, e bem famigerado, *Peg. coment. d. tom. 5. pag. 297. Antonel. temp. legal. lib. 1. cap. 6. á n. 10. vide §. 2. Inst. satisfat. & vide §. 6. Inst. mandat. & Mená. lib. 3. cap. 21. n. 14.*



TIT. 24.

De Satisfatione tutorum vel curatorum.

*Ne tamen pupillorum, pupillarumve, & eorum, qui, quæve in curatione sunt, negotia à curatoribus, tutoribusve consumantur, vel deminuantur: curet praetor, ut & tutores, & curatores eo nomine satisfident. Sed hoc non est perpetuum: nam tutores testamento dati satisfidare non coguntur, quia fides eorum & diligentia ab ipso testatore adprobata est: item ex inquisitione tutores vel curatores dati, satisfatione non onerantur: quia idonei electi sunt.*

O Pretor deve ter cuidado, em que os tutores, e curadores prestem fiança, para que os bens dos que estão em tutela, e curadoria, não sejam gastos pelos mesmos. Mas isto não he affim sempre; porque os tutores testamentarios, não são constangidos a dar fiança, pela confiança, e diligencia estar approvada pelo testador. Tambem os curado-



curadores dados pelo officio do Juiz, com a infirmação requerida, não he com o encargo de prestarem fiança, por serem eleitos como idoneos.

Remiss.

- 1 **P**restarem fiança, L. 4. & tot. tit. ff. rem pupil. salv. for. & L. 1. & tot. tit. ff. de fidejuss. & tot. tit. Cod. magistr. convent. L. 1. Cod. tut. vel cur. qui satisf. non ded. origem da Constituição de Trajano, L. 2 ff. de magistr. convent. L. pen. Cod. magistr. convent. convem, Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 9.
- 3 O tutor testamentario, não presta fiança, L. 1. vers. & si quidem pater ff. confirm. tut. L. pater 4. §. cum a patre datus ff. testam. tutel. L. 4. Cod. tutor. & cur. qui sat. L. datus 7. ff. rem pupil. salv. L. testamento. 17. ff. testam. tutel. L. pen. Cod. tut & cur. §. fin. Inst. de tutel. Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. vers. estes tutores Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 7. Valer. de transact. tit. 3. quest. 1. n. 34.
- 4 O Juiz leigo dos orfãos, dá fiança de quatrocentos mil reis, Ord. lib. 1. tit. 88. §. 54. & 55. o seu escripto de duzentos, Ord. lib. 1. tit. 89. §. 1. antes de entrar a servir.

§. 1. Sed si ex testamento vel inquisitione duo pluresve dati fuerint: potest unus offerre satisfactionem de indemnitate pupilli vel adolescentis, & contutori suo vel concuratori preferri, ut solus administret: vel ut contutor (aut concurator) satis offerens preponatur ei, ut & ipse solus administret. Itaque per se non potest petere satisfactionem a contutore suo vel concuratore: sed offerre debet, ut electionem det concuratori vel contutori suo, utrum velit satis accipere, an satisfidare. Quod si nemo eorum satis offerat, si quidem adscriptum fuerit a testatore, quis gerat: ille gerere debet. Quod si non

fuerit adscriptum: quem major pars elegerit, ipse gerere debet, ut edicto prætoris cavetur. Sin autem ipsi tutores dissenserint circa eligendum eum, vel eos qui gerere debent, prætor partes suas interponere debet. Idem & in pluribus ex inquisitione datis comprobandum est: id est, ut major pars eligere possit, per quam administratio fiat.

Se dous, ou mais forem tutores, ou curadores testamentarios, ou por informação; pôde hum offerer a fiança de conservar illezo ao pupillo, ou mancebo, e preferir ao contutor, ou concurador, para elle só administrar. Mas não pôde per si pedir fiança ao contutor, ou concurador, e deve de se offerer, e dalla, dando escolha ao companheiro, se a quer dar, ou receber. E se nenhum delles se offerer à fiança deve de governar aquelle que foy escripto pelo testador. E se o não tiver expressado, governe o que escolher a mayor parte, como está acutelado por Edicto do Pretor. E se não forem concordes na sua eleição, deve o Pretor, ou juiz de interpor a sua authoridade. O mesmo será quando são dados muitos tutores por informação, elegendo a mayor parte, o que ha de governar.

Remiss.

Quanto á offerta da fiança, é sua prelação, L. testamento datos 17. vers. sed nihilominus, L. quod si plures satisfidare 18. L. si nemo 19. ff. testam. tutel. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 7. n. 12. Quanto a utilidade de que hum só administre, L. si plures curatores vers. aparet igitur ff. administ. & peric. tut. & ibi Bart. Guerr. tr. 3. lib. 1. cap. 7. n. 13. & 14. Os testadores costumão pôr este onus á hum, e á vontade he que primeiro se deve de attender, d. L. 3. ff. admin.



4 *admin & peric. tut. L. 1. Cod. sacros. Eccles.* O commum regularmente, traz discordias, *L. in re communi ff. servit. urbanor. præd. L. cum pater s. dulcissimis ff. legat. 2. dix. §. 3. Inst. societ. & L. 1. ver. dominium n. 3. ff. adq. poss. tom. 8.*

5 *Discordando, eleger o Juiz hum, na falta do testador, d. L. si plures 3. ff. admin. & peric. tut. d. L. 17. & seqq. ff. testam. tutel. L. quod si forte 14. §. sunt quidam tutores ff. de solut.*

6 *& liber. o que faz a mayor parte, te computa feito por todos, L. quod maior & glos. & Bart ff. admu. nicip. Barb. ax. 196. n. 21. Nas eleicoens, o mayor numero de votos, Phab. dec. 66. & 67. & ibi addit. Barb. canonic. cap. 38. n. 8. Farinac. seledt. p. 2. dec. 625.*

8 *Naõ pòde pedir fiança ao con- tador, L. dativus 7. ff. rem pupill. falv. for. ib. dativus, vel testamen- tarius tutor, sive curator non petet satis à collega suo, sed offerre ei poterit utrum satis accipere velit, an dare.*

§. 2. *Sciendum autem est, non solum tutores vel curatores pupil- lis, vel adultis, cæterisq; perso- nis ex administratione rerum tene- ri: sed etiam in eos, qui satisfda- tionem accipiunt, subsidiariam ac- tionem esse, quæ ultimum eis præsi- dium possit afferre. Subsidiaria au- tem actio in eos datur, qui aut omnino à tutoribus vel curatoribus satisfdari non curaverunt, aut non idoneè passi sunt caveri: quæ qui- dem tam ex prudentum responsis, quam ex constitutionibus imperia- libus etiam in hæredes eorum exten- ditur.*

He de saber, que naõ só os tu- tores, e curadores, por causa da sua administraçaõ, saõ obrigados aos pupillos, e mancebos, ou ou- tros que estaõ em tutela, ou cura- doria, a darlhe conta das suas cou-

tas; mas que tambem ha huma ac- çãõ *subsidiaria*, contra aquelles que receberaõ a fiança, a qual ac- çãõ se lhes dá como ultimo soccor- ro. A acçaõ *subsidiaria*, se dá con- tra os que totalmente naõ prove- raõ, de que os tutores, ou cura- dores dessem fiança, ou a aceitaraõ menos idonea: a qual acçaõ por repostas dos Sabios, e pelas Con- stituiçoens Imperiaes, passa contra os herdeiros dos mesmos.

*Remiss.*

Este §. da acçaõ *subsidiaria*, se comprova com a *L. 1. L. 2. L. non similiter 4. L. quod adhaeredem 6. ff. magistr. convent. L. 1. L. 2. L. 3. L. adversus 4. Cod. magistr. convent. Guerr. tract. 3. lib. 2. cap. 10. per tot.*

Executados os originarios, e seus fiadores, *d. L. adversus 4. L. magis- tratus 5. Cod. d. tit. L. si pupillus 45. ff. adm. peric. tut. & cur.*

O beneficio da divizaõ, tendo todos com que pagar, *L. situ & collega 3. Cod. d. tit. Guerr. d. cap. 10. n. 29. & 53.* e naõ tem com que pa- gar, o que naõ tem com que pagat tudo, *dix. L. solvendo 114. tom. 6. & L. nemo 95. tom. 5.*

O fiador simples, tambem senaõ pòde executar, sem preceder excussãõ do devedor, *Ord. lib. 4. tit. 59. auth. presente Cod. fidejuss. auth. legem antequam §. si quis igitur col- lat. 1. de fidejuss.* porém muitos en- tendem, e naõ menos bem, que basta ser notorio, o naõ ter com que pagar, fundados na mesma *Ord. lib. 4. tit. 59. su. pr. plene, Portug. lib. 3. cap. 38. n. 38. Cald. empt. cap. 22. Altim null. cont. quest. 30. n. 876. Gusm. evict. quest. 4. n. 79.* e que a 7 difficuldade em convir, faz notorio, e excussãõ, *Gam. dec. 21. n. 3. Rei- nos. obs. 7. n. 24.* (no fiador do Cle- rigo, o vi julgado no Senado, sem excussãõ, *& tenet Cald. empt. cap. 33. n. 38.*) E tambem o estarem os bens



- bens intrincados; como tem com muitos *Olea cess. jur. tit. 7. quest. 3. n. 38.* e parece doutrina justa; nem se pôde dizer que ha bens, aonde he mayor o incommodo, que o commodo, *L. proprie bona dici non possunt, quæ plus incommodi, quam commodo habent 83. tom. 6.*
- 10 nem se faz inventario, quando há de custar mais do que vale, *dix. L. 39. § bona, & d. L. 83. tom. 6.*
- 11 Vemos praticar, que indo os officiaes fazer penhora, se não achão bens, fazem hum auto de diligencia, e o Juiz da execucao manda passar mandado em fórma, e por este auto se ha por notorio, *Gusm. evict. quest. 4 n. 80. ubi DD. Hering. fidejuss. cap. 27. n. 201. ex n. 186.* e assim se pratica a *Ord. lib. 4. tit. 76. §. 1.*
- 12 Quando o fiador diz, que se execute o originario, se o credor require que lhe assine bens do devedor, se os não assinar, está executido; novo, e optimo modo de de excussão lhe chama *Bart. in L. á Divo Pio 15. §. in venditione n. 7. ff. re judicat. pag. Bradered. 358. Surd. conf. 39. n. 18. Salgad. labir. p. 1. cap. 23. n. 88. pag. 189.* mas ainda o não vi disputado, nem esta fórma de excussão.
- 13 Não ha duvida, que o fiador labora, morbo alieno, e por isso se foccorre com facilidade, *Ronche-gal. in L. 3. §. ubi duo n. 88. & 184. ff. duob. reis constit. Thesaur. verb. fidejussor n. 156. Altim. null. cont. quest. 30. sub n. 22. Cyriac. contr. 546. ex n. 2. Hering fidejuss. cap. 27. pr. n. 2. pag. 357.* mas tambem a excussão labora quasi em impossivel; e não vimos se assentasse no modo, e que traga fórma, e termo; e a simples fiança, quasi se faz infrutifera; e a cautela he, que seja juntamente principal devedor, e correo da divida, *Ord. lib. 4. tit. 59. §. 3. ubi Glosator.*
- 14 O terceiro possuidor da cousa hy-
- pothecada, tambem não pôde ser convindo, sem excussão do devedor, e seu fiador, se o tiver, *Ord. lib. 4. tit. 3. Barb. auth. hoc debitor Cod. pignor. L. distratis 14. Cod. eod. Glosator. d. tit. 3. Peg. for. cap. 3. n. 631. & seqq.*
- O tutor, deve dar contas das 17 cousas do pupillo; e o curador, das do mancebo, *Peg. for. cap. 3. n. 718. dix. §. fin. Inst. Attilin. tut.* E está 18 obrigado, não só pelo dolo, mas pela culpa lata, e leve, *Peg. for. d. cap. 3. n. 670. & seqq. ubi jura, e omiffão, e comiffão, Peg. n. 687. 19 & vide, L. nemo 19 §. fin. ff. testam. tutel. que destingue a acção negotiorum gestorum da acção tutela.* E a 20 palavra *res, rerum*, comprehende todo o ente do Mundo, *Plot. de in lit. jur. §. 4. n. 40 & §. 1. ex n. 13. fin n. 14 & 15. facit Peg. maior. cap. 4. n. 1.*
- Esta acção subsidiaria, he contra 21 aquellas, que totalmente não pediraõ a fiança, tendo essa obrigaçãõ; e contra os que a aceitaraõ sem ser idonea, a esse tempo, *ut h. §. & jura n. 1. Barb. ad Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. n. 14. Peg. tom. 5. ad Ord. lib. 1. tit. 66. §. 49. glos 52. n. 7. & 8. L. nullus Cod. decurion. & ibi Amaia L. 1. Cod. peric. nom. Guerr. d. tract. 3. lib. 2. cap. 10. n. 34. & 35. Antonel. temp. legal. lib. 1. cap. 6. n. 10. Farinac. quest. 33 n. 82. 83. & 84. Salvo 22 se provar, que no tempo da approvaçãõ, era boa, tinha boa fama, com que pagar, e que peorou pelo trato do tempo, *L. res pupillaris ff. admin. & peric. tut. L. cum ostendimus §. fin. ff. fidejuss. Peg. d. §. 49. n. 10 & 11. Antonel. d. n. 10. §. fin. Inst. satisf. Guerr. d. cap. 10 n. 36. Farinac. supr. ex n. 85.**
- Contra o herdeiro do Magistra- 23 do, require dolo, e culpa lata no defunto, *L. in heredes magistratus 2. Cod. magistr. convent. L. non similiter 4. fin. ff. magistr. convent. Guerr. d. cap. 10 n. 35.*



24 Que tambem presta relevancia, se o tempo o fez non solvendo, L. quod ad heredem magistr. 6. ff. magistr. convent. L. magistratus 5. Cod. eod. Guerr. n. 36. Arpr. h. §. sciendum 2.

§. 3. Quibus Constitutionibus & illud exprimitur, ut nisi caveant tutores & curatores, pignorbis captis coërceantur.

Nas quaes Constituicoens Imperiaes está a cautelado, que se os tutores, e os curadores naõ quize-rem dar fiança, os Juizes pódem costringelos, tirando-lhe penhores.

Remiss.

1 Bald. h. §. assenta, que estas Constituicoens naõ andaõ infertas no Codigo. Se perseverar em contumacia, he removido da tutela, ou curadoria, como suspeito, L. praeses provinciae 3. Cod. suspect. tut. vel cur.

§. 4. Neque autem praefectus urbi, neque praetor, neque praeses provinciae, neque quisquam alius, cui tutores dandi jus est, hac actione tenebitur: sed hi tantummodo qui satisfationem exigere solent.

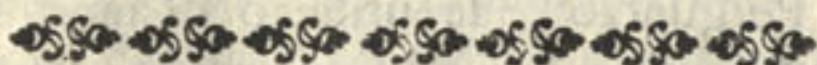
Nem o Perfeito da Cidade, nem o Pretor, nem o Presidente da Provincia, ou outro que poder, e jurisdicaõ tenha para dar tutor, seja sujeito á dita acçaõ subsidiaria; mas sómente os que costumãõ pedir a fiança.

Remiss.

1 Este §. traz huma exceicaõ: L. 6. fin. Cod. eod. tit. L. 1. ff. magistr. convent. Novel. 94. fin. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 10. n. 54.

2 Neste Reyno, o Juiz dá fiança em concurrente quantia de mil Cruzados, Guerr. d. c. 10. n. 55. ex Ord. Tom. I.

lib. 1. tit. 87. alias 88. §. 54. ubi Peg. glos. 46. per tot. Barb. d. §. 54. Fragos. regim. p. 1. lib. 6. disp. 15. Os 3 nossos Tribunaes, para que se aggrava da naõ aceitacaõ, naõ ficaõ sujeitos á subsidiaria, e o Juiz á quo fica desobrigado.



T I T. 25.

De Excusationibus tutorum, vel curatorum.

Excusantur autem tutores, vel curatores variis ex causis: plerumque tamen propter liberos, sive in potestate sint, sive emancipati. Si enim tres liberos superstites Romae quis habeat, vel in Italia quatuor, vel in provinciis quinque, á tutela vel cura potest excusari, exemplo ceterorum munerum: nam & tutelam & curam placuit publicum munus esse. Sed adoptivi liberi non profunt. In adoptionem autem dati, naturali patri profunt. Item nepotes ex filio profunt, ut in locum patris sui succedant: ex filia non profunt. Filii autem superstites tantum ad tutelam vel curam muneris excusationem profunt, defuncti autem non profunt. Sed si in bello amissi sunt: quaesitum est, an profint? Et constat eos solos profuisse, qui in acie amittuntur: hi enim, qui pro Republica ceciderunt, in perpetuum per gloriam vivere intelliguntur.

Os tutores, e curadores, se escusaõ pro varias causas. As mais das vezes, pelos filhos, ou estejaõ no patrio poder, ou emancipados; porque se em Roma tiver 3. filhos, na Italia 4. e nas Provincias 5. se pòde escusar, a exemplo [de outros officios; porque nos agradou, que L a tu-



a tutela, e curadoria fossem officios publicos. Mas os filhos adoptivos não aproveitaõ: porém os dados a outrem em perfilhação aproveitaõ ao pay natural. Os netos do filho, aproveitaõ em lugar de seu pay, e não os da filha. Os filhos vivos, aproveitaõ, os mortos, não. Perguntaõ, se utilizaõ os mortos na guerra? E está descedido, que se reputaõ vivos, só os amissos em Esquadraõ, e fronte dos inimigos; porque estes, como morreraõ pela Republica, se entende viverem perpetuamente, pela honra da morte.

## Remiss.

- 1 **E** Ntre os Romanos escusava da tutela, ou curadoria o dito numero de filhos, assim como dos mais officios, *L. 2. §. 1. ff. vacac. muner. L. 2. §. 2. ff. excus. L. 1. Cod. qui num. liber. se excus.* Em Roma 3. filhos, na Italia 4. nas Provincias cinco, *Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 70. d. L. 1. Cod. qui num. liber. L. si quis Decurio 24 Cod. Decurion. lib. 10. Almeid. num. quin. cap. 1. n. 2. DD h. pr. Inst.*
- 2 **S**inco filhos escusaõ, sendo legitimos, *L. 2. §. remittit ff. excus. L. 3. §. quavis ff. muner. & honor. L. 2. ff. vacat. mun. L. muneribus Cod. sumpt. recuper. lib. 10. L. fin. Cod. his qui numer. liber. excus. mun. pr. Inst. h. t. Ord. lib. 4. tit. 104. pr. ver. porém se alguem tivesse cinco filhos, Almeid. num. quin. cap. 1. n. 1. Guerr. tr. 3. lib. 2. n. 39.*
- 3 **P**lacuit publicum munus esse: agradou que a tutela, ou curadoria fosse officio publico, *L. §. filiusfam. 9. & ibi Arouc. adn. n. 5. ff. his qui sunt sui, L. 1. §. 4. L. fin. §. 1. ff. muner. & hon. pr. Inst. h. t. & pr. Inst. n. 2. qui testam. tut. dar. poss.*
- 4 **A**doptivi non profunt: Os filhos adoptivos não aproveitaõ, *d. L. 2. ver. adoptivi filij ff. vacac. & excus. mun. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n.*

61. devem ser legitimos, *d. L. 2. §. Liberorum ff. excus. Guerr. n. 63. & 64.* Os illegitimos, e os espu-  
rios, não aproveitaõ, *Guerr. n. 64.*

*Naturali patri profunt.* Os legitimos, ainda emancipados, e fóra do patrio poder, aproveitaõ, *d. L. 2. §. liberorum & §. remittit. ff. excus. & d. L. 2. ver. in collumes ff. vacac. & excus. mun.*

*Filii autem superstites:* só os filhos vivos aproveitaõ, *d. L. 2. §. 2. ff. excus. & pr. Inst. h. t. Guer. d. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 59. & 60.* ainda que depois morraõ, *Guerr. n. 56. & 57.* Os mortos, não, *L. 2. pr. Cod. qui num. liber. L. 2. §. 4. ff. excus. Guerr. n. 66. L. fin. ff. vac. & excus. mun. Almeid. mun. quin. cap. 1. n. 29. Arouc. L. 9 n. 13 ff. stat. hom.*

*Bello amissi:* Os que morreraõ nos arrahyaes, fronte dos inimigos, e conflicto da guerra propria, aproveitaõ, *L. fin. ff. vac. & excus. mun. L. bello amissi 18. ff. excus. pr. Inst. h. t. Ord. lib. 3. tit. 104. pr. Ord. lib. 2. tit. 35. §. 1. ver. morrer em vida de seu pay na guerra contra infieis, porque em tal caso conforme a Direito he havido como se vivera por gloria ubi Peg. & Barb. Per. dec. 59. n. 4. Cabed. dec. 147. per tot. Almeid. num. quin. cap. 1. n. 26. Guerr. tract. 2. lib. 4. cap. 6. ex n. 105. & tract. 3. lib. 2. cap. 2. n. 53.*

O que tem cinco filhos, está livre de qualquer encargo, *Cardos. verb. filius n. 68. Cabed. p. 2. dec. 84. n. 36. Oliveir. muner. provis. cap. 9. n. 11. Almeid. d. cap. 1. L. & qui originem 3. §. quamquam & §. cura ff. muner. & honor. L. fin. ubi DD. Cod. his qui num. liber. lib. 10.*

*§. 1. Item Divus Marcus in Semestribus rescripsit, eum, qui res fisci administrat, á tutela vel cura, quamdiu administrat, excusari posse.*

O Emperador Marco respondeo, nas



nas Constituições chamadas *Semestres*, que o que administra-se as cousas fiscaes, se podia escusar da tutela, ou curadoria, por todo o tempo da administração.

Remiss.

1 Este §. do administrador fiscal, e rendeiro da fazenda, se comprova, *L. exactores 10. Cod. excus. tut. vel cur. L. fin. Cod. qui dar. tut. vel cur. poss. L. mansores 26. L. administrantes 41. L. Geometrae 22. ff. excus. Ord. lib 4 tit. 104. §. 2.* que conta o Rendeiro de mais de vinte mil reis, *Ord. lib. 2. tit. 63. ubi Peg. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. ex n. 15. usq. 119. & lib. 3. cap. 11. n. 5.*

2 *Primi pilarij*: quem são hoje, de quibus *L. non solum 10. ff. de excusationib.* e que são todos os officiaes, que tratao das cousas pertencentes á guerra, *Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 124. ex tit. Cod. de praefect. annonae & tit. de offic. praefect. vigili- lium.*

§. 2. *Item qui Reipublicae causa absunt, á tutela vel cura excusantur. Sed & si fuerint tutores vel curatores ( dati ), deinde reipublicae causa abesse coeperint, á tutela vel cura excusantur, quatenus reipublicae causa absunt, & interea curator loco eorum datur: qui si reversi fuerint, recipiunt onus tutelae, nam nec anni habent vacationem, ut Papinianus libro quinto Responsorum scripsit: nam hoc spatium habent ad novas tutelas vocati.*

Os auzentes, em serviço da Republica, tambem são escusos da tutela; e se já o erao, se escusaão no entanto, e se dá outro, e voltando tornaão ao cargo, sem o anno de prazo que escreveo Papiniano lib. 5. das suas repostas; por-

que este espaço tem os que de novo são chamados para tutores.

Remiss.

Este §. do auzente a causa da Republica, se comprova plenamente da *L. non solum 10. ff. excusationib. L. Titius 45. L. administrantes 41. ff. excusat. & tot. tit. Cod. si tut. vel cur. caus. reip. abf. L. tempus vacationis 4. ff. vacat. & excus. mun. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 126. usq. 136.*

Quem se diga o auzente, *causa Reipublicae, L. 4. L. 5. L. 32. & L. 38. ff. ex quib. caus. maior. 25. an. in integr. rest.* Que respeita a Roma, e Corte, e naõ ao Legado de qualquer Cidade, ou Povo, *L. sed & si 26. ff. ex quib. caus. maior. L. bona 15. tom. 6.* porém de equidade ainda a este Legado particular, escusa, *Arpr. b. §. n. 4. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 136.*

§. 3. *Et qui potestatem aliquam habent, se excusare possunt, ut divus Marcus rescripsit: sed susceptam tutelam deserere non possunt.*

Tambem o Magistrado, e que tem officio publico, se pòde escusar, como respondeo o Emperador Marco; mas naõ pòde desamparar a que havia tomado.

Remiss.

Este §. dos da jurisdicaõ, é officio publico, se confirma, *L. administrantes 41. L. 6. §. remittuntur L. 17. §. sane ff. excus. L. fin. Cod. excus. tut.* que conta com extensaõ, *Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 106. 109. & ex n. 100. usq. 115. Ord. lib. 4. tit. 104. §. 1.*

Quanto á segunda parte, que naõ pòdem desamparar a que tomarao a seu cargo, *d. L. 41. ff. excusat.*



cusat. *L. verum* 11. §. 2. *ff. minor. Ord d. tit. 104. §. 1. vers. mas os Juizes, e Vereadores não serão escusos das Tutorias de que já fossem encarregados, Guerr. d. cap. 2. n. 111.*

3 A tutela, não he officio da Republica, e sim civil, *L. 6. §. gentium vers. tutela non est Reipublicæ munus-sed civile ff. excusat.*

§. 4. *Item propter litem, quam cum pupillo, vel adulto tutor vel curator habet, excusari non potest; nisi forte de omnibus bonis, vel hereditate controversia sit.*

Naõ se escusa pela demanda que o tutor, ou curador tem com o pupillo, ou mancebo; salvo se for de todos os bens, ou da herança.

Remiss.

- 1 Este §. da demanda com o pupillo, ou mancebo, se naõ for de todos os bens, ou da herança, se prova, á letra, da *L. propter litem 21. ff. excusat. L. si ut allegas 16. Cod excus tut.* mas esta Ley remete a *L. 8. in auct. minoris debitor Cod. qui dar. tut. correcto, Novel. 72. supr. §. fin. Inst. auth. tut.* Herança, *L. si pupillum 20. ff. excusat. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 155.* Para se dizer inimigo, por causa civil, deve ser o letigio de todos os bens, ou a mayor parte, *Ord. lib. 3. tit. 56. §. 7. & ibi Glz.*

§. 5. *Item tria onera tutela non adfectata, vel cura, præstant vacationem quamdiu administrantur, ut tamen plurium pupillorum tutela vel cura eorundem bonorum, veluti fratrum, pro uno computentur.*

Tendo já tres tutelas, ou curadorias, naõ affectadas, escusaõ da quarta, por todo o tempo que as

tiver. Porèm as de muitos pupillos, ou mancebos, como de muitos irmãos, se conta por huma.

Remiss.

Este §. das tres tutelas, ou curadorias, se tirou, e confirma ex *L. 2. §. fin. amplius autem & qui habet tres tutelas, L. tria onera 3. L. diximus tres 4. L. tria onera 5. ff. excus. tut. & temp. eor.* Naõ affectadas, *L. unic. Cod. qui num tut. L. spad. 15. §. interdum sive §. est autem vers. puta si quis affectaverit suscipere ff. excus. tut. Barb. ad Ord. lib. 4. tit. 104. §. 5. n. 3. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 73. & seqq. & 80.* aonde amplexa, limitta, e sublimitta.

O affectado naõ aproveita, (e 3 prejudica,) *cap. propossessore 36. tom. 7. L. qui dolo 131. L. 150. L. 157. §. 1. tom. 5. L. quod si dolo ff. rei vindic. plene, Arouc. adn. L. 1. §. 1. ex n. 20 ff. just. & jur. vers. non simulatam affectantes.*

Se tirada huma, deva de tomar 4 outra, *L. si is qui 31. ff. excus. tut.* aonde tambem mostra, que se naõ atende ao numero dos menores, mas a difficuldade das contas. E o 5 disposto na tutela procede na curadoria, *Ord. lib. 4. tit. 104. §. 6. que no tit. 102. trata dos tutores, e curadores dos Orfaõs, tit. 103. que se daõ aos prodigos, e mentecaptos; no tit. 104. das escusas.*

§. 6. *Sed & propter paupertatem excusationem tribui, tam divi fratres, quam per se divus Marcus rescripsit, si quis imparem se oneri injuncto possit docere.*

A pobreza tambem escusa, por resposta dos Emperadores Antonino, e Vero, e do Emperador Marco; se puder provar, que he desigual.

Remiss.



Remiss.

1 Este §. da pobreza, modico em bens, e não egeno, he tirado da *L. paupertas sane dat excusationem si quis imparem se oneri injuncto possit probare* 7 ff. excus. *L. post susceptam* 40. ver. *paupertas*, que operi & oneri tutela impar est, solet tribuere vacationem ff. d. t.

2 Razaõ, *L. si quis* 112. §. fin. ff. verb. oblig. juncta *L. pen. ff. excus. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 142.* &

3 143. usq. 146. ( que mostra o como a deve de provar o que allega, como fundamento da sua intençãõ, & tr. 1. lib. 3. cap. 12. & Reinos. obs. 52. n. 11. & 12. & dix. h. §. supr. §. 1. *Inst. cui & quib. ex caus.* ) Oliveir. mun. provis. cap. 9. n. 14. que

entre outras excusas conta a do anno de Noivo, ut n. 13. cum *Barb. ad Ord. lib. 4. tit. 104. §. 1. n. 3.* fundado no costume, recitado na

4 Chronica do Senhor Rey Dom Joãõ o I. de Boa memoria, que transcreve.

5 A Chronica, se pôde allegar para a decisaõ das causas, *Ægyd. in L. ex hoc jure p. 1. cap. 3. n. 23.* & in *L. 1. Cod. Sacros. Eccles. p. 1. n. 1. ad fin. Barb. ad Ord. d. n. 3. Cardoso jur. accrescend. respons. 1. n. 29. Fragos. regim. p. 1. lib. 1. disp. 2. n. 249. Valasc. success. Regni p. 2. punct. 1. §. 11. n. 40. Cassan. Cathalog. glor. mund. p. 10. conf. 46. ad fin. Posth. dec. 594. n. 11. fin. glos. cap. inter dilectos verb. magis de fid. instrum.*

6 A pobreza, se define pelo arbitrio do Juiz, ainda no caso do nosso §. *Guerr. d. cap. 2. n. 145.* que falla da desigual á tutela, ut in §. & *Guerr. n. 143.* e não do Egeno, e que puramente vive do seu trabalho, *Guerr. n. 144.*

§. 7. *Item propter adversam valetudinem, propter quam ne suis quidem negotiis interesse potest, excusatio locum habet.*

§. 7. *Item propter adversam valetudinem, propter quam ne suis quidem negotiis interesse potest, excusatio locum habet.*

Tambem se escusa pela infirmitade, quando por ella não pôde assistir aos seus proprios negocios.

Remiss.

Este §. do enfermo, ex d. *L. non solum* 10. §. fin. & *L. Titius* 45. §. fin. *si tanta corporis ff. excus. tut. ubi & ratio*: o mesmo, *Ord. lib. 4. tit. 104. §. 4. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 137. & 139. ubi DD.*

E se limita na temporal, *probat 2 Guerr. n. 140. Oliveir. mun. cap. 9. n. 10. L. 2. L. podrogra 3. & ibi glos. & addit. Cod. qui morb. se excus. lib. 10.* A caridade bem ordenada, começa 3 pela propria pessoa, *Barb. ax. 42. n. 1. ubi jura & DD.*

§. 8. *Similiter eos qui literas nesciunt, esse excusandos, divus Pius rescripsit: quamvis & imperiti literarum possint ad administrationem negotiorum sufficere.*

Do mesmo modo se pôde escusar, o que não sabe escrever, como respondeo o Emperador Pio; ainda que estes podem ser suficientes para os negocios.

Remiss.

Este §. da impericia, rusticidade, ou não saber escrever, he tirado da *L. 6. fin. ff. excus. tut. ubi glos. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 147. & 148.*

§. 9. *Item si propter inimicitias, aliquem testamento tutorem pater dederit: hoc ipsum præstat ei excusationem: sicut per contrarium non excusantur, qui se tutelam administraturos patri pupillorum promiserant.*

Se o Pay der tutor no testamento, pela inimidade que com elle tinha, por esta mesma causa seja escu-



escuso; assim como pelo contrario, se não escusaõ os que prometteraõ ao Pay dos pupillos, lhe governariaõ a tutela.

## Remiss.

- 1 Este §. da inimidade, quanto á primeira parte, se prova da *L. 6. §. magistratus* *vers. dant quoque á tutela vacationem capitales inimicitie ff. excus. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 151 fin. L. unic. Cod. si propter inimitiam lib. 10. Barb. in L. si ut allegas 16. Cod. excus. tut. n. 4. ainda com o Juiz, Guerr. n. 152. & 153. & 154. & infra §. 11. Inst. h. t.*
- 2 Razaõ; porque deve de não se dar socorro á malicia; nem della, e seu delicto tirar commodo, *L. in fundo 38. ff. reivind. Barb. ax. 143. dix. L. 134 §. 1. tom. 5. L. itaque fulo 12. L. 14 §. is autem ff. de furt. Ord. lib. 4. tit. 61. §. 3. L. si diciendi 30. ff. ad S. C. Velleian. L. 18. Cod. eod. Arouc. adn L. 1. §. 1. ex n. 20. & 22. ff. just. & jur. nem o affectado aproveita, ut §. 5. h. t.*
- 3 Quanto á segunda parte, do que prometteo ao Pay, he tirado da *L. spado 15. vers. qui patri promisit, fore tutorem liberorum excusari ab hac tutela non potest, & si aliter habet jus excusationis ff. excusat.*

§. 10. *Non esse autem admitendam excusationem ejus, qui solo utitur, quod ignotus patri pupillorum sit, divi fratres rescripserunt.*

Não se admite escusa ao que allega, puramente, que não conhecia o Pay defunto, como responderaõ os irmãos, Vero, e Antonino.

## Remiss.

- 1 Este §. da ignorancia do testador, ex *L. spado 15. §. qui tutela*

*vers. qui se ignotum esse dicit patri aut matri pupilli, & §. seq. vers. qui dixerit se ipsum ignotum esse patri ff. excusat. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 3. cap. 11. n. 3.*

§. 11. *Inimicitie, quas quis cum patre pupillorum, vel adutorum exercuit: si capitales fuerint, nec reconciliatio intervenit: á tutela vel cura solent excusare.*

A inimidade com o Pay do pupillo, ou mancebo, sendo capital, senão houve reconciliação, escusa da tutela, ou curadoria, por costume.

## Remiss.

Este §. da inimidade com o Pay, he tirado da *L. 6 §. remittuntur vers. dat remissionem tutela & capitalis inimicitia ff. excus. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. ex n. 151.* que amplexa ao Juiz inimigo, e se abona *d. vers. á creato facta.* Razaõ, §. 9. *h. t. Que cousas, argum. L. 3. §. si tutor 12. ff. supect. tut. Letigio sobre a mayor parte dos bens, §. 4. h. t. Guerr. n. 155. Ord. lib. 3. tit. 56. §. 7. ou crime, Glz. d. §. 7. n. 27. & 28.*

§. 12. *Item is, qui status controversiam á pupillorum patre passus est, excusatur á tutela.*

O que teve contenda com o Pay do pupillo, sobre seu proprio estado, se escusa da tutela.

## Remiss.

Este §. da disputa do estado proprio com o pay do pupillo, *L. 6. §. remittuntur vers. praterea á tutela & vers. amplius absolvitur ff. ff. excusationib. de boa fé, e não affectado.*

A questaõ do estado faz inimidade,



fade, Glz. ad Ord. lib. 3. tit. 56. §. 7. n. 34. & ibi Barbof. n. 10. Barb. pot. 3 Episc. p. 2. alleg. 41. n. 13. e o affe-  
tado naõ utiliza, ut supr. §. 5. h. t. Arouc adn. L. 1. §. 1. ex n. 20 ff. just. 4 & jur. nem da malicia, ou deli-  
cto se tira commodo, §. 5. & 9. h. t. L. 134 §. 1. tom 5.

§. 13. Item maior septuaginta annis à tutela & cura se potest excusare: minores autem viginti-quinque annis, olim quidem excusabantur: nostra autem constitutione prohibentur ad tutelam vel curam aspirare: adeo, ut nec excusatione opus sit. Qua constitutione cavetur, ut nec pupillus ad legitimam tutelam vocetur, nec adultus: cum sit civile, eos, qui alieno auxilio in rebus suis administrandi egere noscuntur, & ab aliis reguntur, aliorum tutelam vel curam subire.

O mayor de 70. annos, se pòde escusar da tutela, ou curadoria: Os menores de 25. antigamente, tambem se escusavaõ; mas a estes se lhe prohibio por huma nosa Constituiçaõ, e fica desnecessaria a escusa; por ser inconveniente haja de governar outro, o que necessita de soccorro.

Remiss.

1 Este §. da idade, quanto á primeira parte, e velhice de 70. annos, he tirado da L. 2. pr. ff. excus. L. unic. pater tuus si maior est annis 70. Cod. qui etat. 70. an. L. maiores 3. ff. jur. immun. Narbon. etat. ann. 70. quest. 14. & n. 5. Ord. lib. 4. tit. 104. §. 3.

2 Quanto á segunda, e menor de 25. annos, he a Constituiçaõ na L. nemo 5. sive L. fin. Cod. de legit. tutel. & Ord. lib. 4. tit. 102. §. 1. vers. naõ sendo menor de 25. annos, & tit. 104. §. 3. vers. e bem assim o me-

nor de 25. annos, & vers. té ser de 25. annos perfeitos. Narbon. etat. ann. 25. quest. 28. que explica este §. n. 4. & 5. Quanto aos antigos Consultos, e Constituiçaõ de Justiniano, Cald. in L. si curatorem verb. sine curatore n. 111. Perfeita idade, 25. annos dix. §. impubes 6. Inst. Attil. tut. n. 3. & pr. Inst. n. 4. quib. mod. tutel. fin.

§. 14. Idem & in milite observandum est: ut nec volens ad tutela onus admittatur.

O mesmo se observe no soldado, que nem ainda querendo, se admitta ao encargo da tutela.

Remiss.

Este §. do soldado, que lhe prohibe a tutela, he tirado da L. militiae 4. Cod. qui dar. tut. vel cur. poss. vel qui dar. non poss. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 99. & 100. mas pòde ser Veriador, querendo, Regim apud Peg. tom. 12. cap. 4. n. 20 pag. 288. Dos veterannos, L. S. ff. excus. sahindo com honra; Guerr. n. 101. §. 3. Inst. mil. testam. & Ord. lib. 4. tit. 83. §. 6.

Como lhe he prohibido, naõ perderá o legado; nem esteve por elle a falta do implemento; foy resistencia da Ley, L. ab administratione 8. Cod. legat. Naõ se perde o legado, quando naõ esteve pelo legatario a falta do implemento, e se reputa impossivel, dix. L. 39. & ibi tom. 5. cap. 4. tom. 7. Reinos obs. 69. addit. n. 13. vers. supponendum ubi DD.

Prohibido pela Ley, havido por impossivel, L. 15. ff. condit. inst. Maced. dec. 22. n. 12. Pinh. testam. disp 3. sect 8 n. 168. Odiern in L. hac edital. quest. 19. á n. 10. Bart. in L. codicilis 91. ff. de legat. 2. Card de Luc. lib. 9. p. 1. de testam. disc. 72. Alos. Mans. tom. 1. conf. 62. Tusch. lit.



lit. C. concl. 591. Molin. just. disp. 606 n. 5. disp. 612 n. 3. tr. 2. L. conditiones 14. & L. conditiones 9. ff. condit. instit.

- 7 De que se infere, que o Clerigo, que não pôde instituir Clerigo, *Ord. lib. 2. tit. 18. §. 5.* nullamente institue com a condição de ser Clerigo, e deve ficar puro; e porque não pôde impor por condição, o que não podia dispor, *Odiern. d. quest. 19. n. 17. Tusch. d. concl. 591. n. 9. Castilb. controu lib. 2. cap. 18. n. 71. Moraes lib. 2. cap. 19. n. 6.* nem pôde fazer que as Leys não tenham lugar no seu testamento, *dix. pr. Inst. testam. ordin. n. 21.* E a condição contra a Ley, he torpe, *L. libertum Cod. de nupt.*
- 9 e o facto do defunto, contra a Ley, se pôde impugnar, *Odiern. supr. quest. 18. á n. 13. 15. usq. 20. Ant. Math. oblig. pag. 550. Peg. 3. for. cap. 37. n. 9. pag. 634.*
- 11 O Soldado, ( ou Senador, ) veterano sahindo da guerra com honra, *Guerr. d. cap. 2. n. 101. §. 3. Inst. milit. testam. §. 5. Inst. capit. de min.*

§. 15. *Item Romæ Grammatici, Rhetores, & Medici, & qui in patria sua has artes exercent, & intra numerum sunt: á tutela & cura habent vacationem.*

Em Roma os Gramaticos, Rhetoricos, Medicos, e os que na sua patria exercitaõ estas Artes, e saõ contados no numero dos deputados para ellas, tem escusa da tutela, e curadoria.

#### Remiss.

- 1 Este § he tirado da *L. philosophi 6. ff. excusationib. e confirma tit. Cod. profess. & Medic. L. fin. §. fin. ff. mun. & honor. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 88. & 89. h. §. usq. n. 98. Ord. lib. 4. tit. 104. §. 5. Arpr. h. §. n. 15. e a d. L.*

6 & Guerr. ainda contaõ mais; mas numerarios.

§. 16. *Qui autem vult se excusare, si plures habeat excusationes, & de quibusdam non probaverit: aliis uti intra tempora ( constituta ) non prohibetur. Quia autem excusare se volunt, non appellant: sed intra quinquaginta dies continuos, ex quo cognoverint se esse tutores vel curatores dados, se excusare debent, cujuscunque generis sint, id est, qualitercunque dati fuerint tutores: si intra centesimum lapidem sunt ab eo loco, ubi tutores dati sunt. Si veró ultra centesimum lapidem habitant: dinumeratione facta viginti milium diurnorum, & amplius triginta dierum, qui tamen ( ut Scevola dicebat ) sic debent computari, ne minus sint, quam quinquaginta dies.*

O que tem muitas causas de escusa, ainda que não prove alguma, das allegadas, se pôde aproveitar das outras, dentro dos tempos constituidos. Os que se querem escusar, não appellaõ, mas dentro de 50. dias continuos, da noticia, se devem escusar; se estiverem dentro das 100. milhas, contadas do lugar donde foraõ dados, e se habitãõ fóra dellas, contando 20. milhas por dia, terãõ o tempo que andarem por esta conta, e mais 30. dias; o qual, como dezia Scevola, se deve contar de modo, que não sejaõ menos de 50. dias.

#### Remiss.

Este §. de muitas causas de escusa, tempo, e modo, quanto ao principio, he tirado, á letra, da *L. propter litem 21. vers. qui se vult excusare ff. excusat.* O que tem 2 muitas causas de escusa, pôde usar de todas, de tal modo, que se allegar



legar huma, e a não provar, ou  
 lhe não for recebida, ainda pôde  
 allegar as outras, em tempo habil,  
 e será ouvido, *Arpr. h. §. n. 1. L. is  
 qui 5. ff. except. Guerr. tr. 3. lib. 3.  
 3 cap. 11. n. 13. & 14.* He materia ve-  
 lha aquella a que se produzio pro-  
 va, e não o he por se articular,  
 antes fica nova, *Ord. lib. 3. tit. 83.  
 pr. & §. 2. & ibi Barb. §. 3. Phab. p.  
 2. ar. 92. Maced. dec. 57. n. 4. Mend.  
 lib. 3. cap. 19. n. 12. vers. contrarium  
 Themud. tom. 4. dec. 10. n. 2.*  
 4 O §. falla das exceções, que  
 são semelhantes ás escusas da tu-  
 tela; e a nenhum he prohibido usar  
 de muitas exceções, ainda diver-  
 sas, *L. nemo 8. ff. except. L. nemo  
 43. tom. 5. cap. 20 tom. 7. L. is qui 5.  
 fin. ff. except. Guerr. d. cap. 11. n. 13.  
 & 14. Arouc. L. 1. pr. n. 12. ff. his qui  
 sunt sui. Ord. lib. 3. tit. 20. §. 9. &  
 5 15.* porque foraõ introduzidas ex  
 bono & equo, a causa de evitar  
 danno, *L. qui etate 12. ff. dol. mal.  
 & met. except. L. 66. tom. 5. Arpr. h.  
 6 §. 16. n. 3.* e a equidade he *mater ex-  
 ceptionis*, *Mantic. tacit. lib. 7. cap.  
 15. n. 22. vide, L. scire 13. ff. excu-  
 sat. Cancer. 3. var. cap. 1. n. 58 & 59.  
 7 Cortiad. dec. 238. n. 33.* As differen-  
 ças no Reo, *Arouc. d. n. 12. pag.  
 8 360. tom. 1.* e regugnancia no Au-  
 tor, *L. 96. & ibi glos. ff. condit. &  
 demonst. L. 1. & ibi addit. marg. Cod.  
 furt. auth. possessor Cod. qui potior  
 in pignor. Ord. lib. 3. tit. 40. §. 3. Peg.  
 9 tom. 7. coment. pag. 276. n. 25.* e vem  
 a dizer, que o A. não pôde ser ou-  
 vido com cousas contrarias, e o R.  
 pôde allegar diversas, *Barb. ax.  
 58. ex n. 6. 7. 8. 9.*  
 10 *Qui autem excusare se vullunt  
 non appellant*: he visto que falla  
 antes de allegada, e reigeitada a  
 causa da escusa, *L. 1. §. 1. ff. quand.  
 appell. sit. & intra que tempor. ibi-  
 si quis tutor datus fuerit - non oportet  
 eum provocare - sed intra tem-  
 pora præstituta excusationem alle-  
 gandam habet: & si fuerit repul-*  
 Tom. 1.

sa, tunc demum appellare debet:  
*ceterum ante frustra appellatur do* 11  
 decreto do Juiz, ou sentença, he  
 que se appella, e não de se no-  
 mear, *ut §. 2. & ibi Bart.* e porque 12  
 define, e impoem termo ao nego-  
 cio, he que se appella, *Ord. lib. 3.  
 tit. 68. 69. & 70. & 84.* e deste sen-  
 tir he *Arpr. h. §.* e o remedio da 13  
 appellação, em tempo, e no caso  
 della, como especie de defeza natu-  
 ral, não se denega, *L. 20. Cod. ap-  
 pellat. Peg. for. cap. 15. n. 10. & 13.  
 Themud. dec. 322. n. 3. pena peccati,  
 Xam. offic. judic. p. 1. quest. 7. n. 82.  
 & quest. 18. n. 101.*

Quanto ao tempo da appellação, 14  
*d. L. 1. §. 3. ff. quand. appelland. sit &  
 intra que temp.* nós temos dez dias  
 contados da publicação, hora, e mo-  
 mento; ou da noticia, a que he  
 admittido, jurando estar dentro des-  
 tes, *Ord. lib. 3. tit. 70. pr. & tit. 79.  
 §. 1. & 2. & ibi Glz. da Silva tom 3.  
 e da interlocutoria, que impoem ter-  
 mo, Ord. lib. 3. tit. 69. pr. & §. 4.  
 e he necessaria sciencia formal, e 15  
 não basta a geral, *d. §. 4. vers. se  
 for sabedor, Per man. reg. lib. 1. cap.  
 21. n. 19. cum d. §. 4. Cordeir. dub. 10.  
 n. 50. & 51. judicat. Grat. dec. 62. n.  
 8. dec. 111. n. 13. & 14. & ibi scop.  
 n. 4. Salgad. reg. protect. p. 2. cap. 2  
 n. 56.**

§. 17. *Datus autem tutor, ad  
 universum patrimonium datus esse  
 creditur.*

Dado o tutor, se entende dado  
 para todo o patrimonio, a que sim-  
 plesmente se deu.

Remiss.

He tirado da *L. propter litem* 1  
 21. §. *licet datus tutor, ad univer-  
 sum patrimonium datus est ff. ex-  
 cusat.* mas estando fóra cem milhas,  
 ou em diversa Provincia, alguns  
 bens, se poderá escusar nesta par-  
 te;



te; e que se recorra ao Presidente della Provincia, d. L. 21. §. licet verſ. tamen excuſare ſe poteſt, ne ultra centeſſimum lapidem tutelam gerat, e comprova, Ord. lib. 4. tit. 102. §. 8. L. ſi tamen tutor 15. ff. teſtam. tutel. Guerr. tr. 3. lib. 3. cap. 11. n. 16. que faz exceiçãõ á regra; e a raziãõ deſta; porque aſſim como ſe dá para toda a peſſoa, aſſim tam- bem para todos os bens.

2 O effeto da exceiçãõ, he repel- lir acçãõ, Ord. lib. 3. tit. 20. §. 15. L. vindicantem & ſeqq. ff. except. L. exceptione doli ff. evict. Barb. ax. 85 n. 3. pr. Inſt. except. L. 13. tom. 5.

3 E as L. 13. L. 15. L. 51. L. 66. L. 112. L. 115. §. 1 & L. 24. tom. 5. fa- laõ daquelle que tem acçãõ com ef- feito, a que não reſiſte alguma ex- ceiçãõ, & dix. d. L. 13. tom. 5. & §. 30. Inſt. rer. diviſ. L. & eleganter 7. §. ſervus 8. ff. dolo mal.

4 He inutil a acçãõ, a que obſta o ſocorro da exceiçãõ, L. ſtichum 95. §. adito ff. ſolut. & liber. L. quan- vis 8. §. Marcellus ff. ad S. C. Vel- lean. e aſſim entende a L. rem in bonis 52. ff. acq. rer. dom. tom. 8 pag. 177. L. bonorum 49. verſ. æque bo- nis L. id quod apud ſe 143. tom. 6.

§. 18. Qui tutelam alicujus geſ- ſit, invitus curator ejusdem fie- ri non compellitur: in tantum, ut licet paterfamilias, qui teſtamen- to tutorem dedit, adjecerit ſe eun- dem curatorem dare: tamen invi- tum eum curam ſuſcipere non co- gendum, divi Severus & Antoni- nus reſcripſerunt.

O que foy tutor, não pôde ſer compellido á curadoria, ainda que o Pay o deixaffe tambem curador, como reſponderãõ os Emperadores Severo, e Antonino.

Remiſſ.

1 O tutor, he eſcuſo de curador,

concorda cum L. Gaius 16. ff. excu- ſat. L. curator 20. Cod. excuſ. tut. Barb. in d. L. 20. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. n. 150. poſto que teſta- mentario.

§. 19. Idem reſcripſerunt, ma- ritum uxori ſuæ curatorem datum, excuſare ſe poſſe, licet ſe immiſ- ceat.

Os meſmos Emperadores reſpon- deraõ, que o marido dado por cu- rador de ſua mulher, ſe podia eſ- cular, ainda que o tiveſſe come- çado a ſer.

Remiſſ.

Nem o marido pôde ſer curedor <sup>1</sup> de ſua mulher, L. maritus 2. Cod. qui dar. tut. L. ampliſſima 4. Cod. ex- cuſ. tut. L. virum uxori mentecapta curatorem dare non oportet. ff. curat. furioſ. porẽm pela Ord. lib. 4. tit. 2. 103. §. 1. fin. 2. 3. 4. & 5. a mulher he curadora do marido, e com pre- ferencia, Arouc. L. 9. n. 48. verſ. ſecundus caſus eſt in uxore ff. ſtat. hom. e o marido he defenſor da <sup>3</sup> mulher, §. 2. Inſt. injur. e entre ſi- faõ correlativos, Barb. ax. ax. 61. n. 1. Portug. prelu. 2. §. 6. ex n. 7. <sup>2</sup> uſq. 12. e o marido he procurador <sup>4</sup> da mulher, ſem mandato procura- torio, Salgad. libert. benefic. art. 10. n. 24. & 25. vide, §. 9 h. t.

Poſto que ſe miſture; ainda que, <sup>5</sup> regularmente, o que ſe miſtura não ſe pôde eſcular, L. 17. 5. ff. h. t. L. 2. Cod. ſi tut. falſ. alleg. como ſe diz <sup>6</sup> do filho, que ſe miſtura com a herança de ſeu Pay, Maced. dec. 51. n. 5. & 6. Peg. ad Ord. lib. 2. tit. 52. §. 4. n. 12. Conciol. hered. ſolv. art. 1. n. 10. & 11.

§. 20. Si quis autem falſis al- legationibus excuſationem tutela meruerit: non eſt liberatus onere tutela.

O que



O que alcançou a escusa com falsas allegaçoes, não fica livre do onus da tutela.

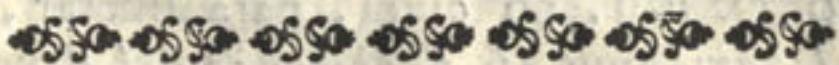
Remiss.

1 Este §. das falsas allegaçoes, se confirma, L. 1. & L. fin. Cod. si tut. fals. allegat. vide, L. si sequens 15. pr. ff. ad S. C. Sillan. & claud. aonde diz que nem o segundo, com a falsa allegaçao do primeiro; porque a pena daquelle, não pòde ser escusa deste, ou premio.

2 O affectado, não aproveita, §. item tria onera 5. Inst. h. t. n. 2. & 3. L. 131. 150. L. 157. §. 1. tom. 5. cap. 36. tom. 7. L. quod si dolo ff. rei vind. Peg. 3. for. cap. 24. sub n. 31. pag. 114. Arouc. L. 1. §. 1. ex n. 20. ff de just & jur. Guerr. tr. 3. lib. 2. cap. 2. ex n. 73. e se comprova com muitas Ordenaçoes, como no que affecta suspeiçao, Ord. lib. 3. tit. 21. §. 25. & 26.

3 A sentença, havida com falsa prova, he nulla, Ord. lib. 3. tit. 75. pr. & tit. 87. §. 1. Phæb. dec. 182. & ibi addit. & Glosator. ad præd Ordd.

4 Da falsa narraçao ( obrepçao, e subrepçao, ) Ord. lib. 2. tit. 43. & ibi Glosator. Per. dec. 60. Altim. tom. 3. quæst. 13. n. 27. & 36.



T I T. 26.

De Suspectis tutoribus vel curatoribus.

Sciendum est, suspecti crimen ex lege duodecim tabularum descendere.

He de saber, que o crime de suspeito, descende da Ley das 12. taboas.

Remiss.

Este princ. he tirado, por formaes palavras, da L. 1. fin. pr. ff. de suspect. tut. & cur. depois de dizer, que he materia quotidiana, e necessaria, e que primeiro diria donde descendia este crime, e depois perante quem se havia de requerer, e a quem, e porque causas se ha de remover, e finalmente da pena; com que faz introduçao daquelle, e deste titulo.

§. 1. Datum est autem jus removendi tutores suspectos Romæ prætori, & in provinciis præsidi-bus earum, & legato proconsulis.

A jurisdicaõ de remover os tutores suspeitos, em Roma, he do Protor; nas Provincias, dos Presidentes, e legado Proconsul.

Remiss.

Este §. da jurisdicaõ, he tirado da d. L. 1. §. damus autem jus removendi Romæ prætoribus, L. decreto prætoris 10. ff. eod. L. 4. ff. offic ejus cui mand. L. 1. §. 11. ff. ad S. C. Tert. aonde do Presidente. Estes os davaõ, princ. Inst. & tot. tit. Attilian. tut. Do Juiz do suspeito, Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 4. o Juiz dos Orfãos, Ord. lib. 1. tit. 88. §. 3. 23. & seqq. lib. 3. tir. 15. §. 5. & lib. 4. tit. 102. & 103. Provedor da Comarca, Ord. lib. 1. tit. 62. ex §. 28. & 37.

§. 2. Ostendimus, qui possunt de suspecto cognocere: nunc videamus, qui suspecti fieri possint. Et possunt quidem omnes tutores fieri suspecti, si ve sint testamentarij, si ve non sint: sed alterius generis tutores. Quare & si legitimus fuerit tutor, accusari poterit. Quid si patronus? Adhuc idem erit dis-cendum: dummodo meminimus fa-



*mae patroni parcendum esse, licet ut suspectus remotus fuerit.*

Mostramos quem podia conhecer do suspeito: agora vejamos, quem o pode ser. E na verdade todos os tutores podem ser suspeitos: pelo que ainda que seja legitimo, pode ser acusado. E do Patrono, a respeito do liberto se diz o mesmo; com tanto que senão offenda a honra do Patrono, ainda que se remova por suspeito.

*Remiss.*

1 Este §. dos suspeitos, quem são, e que todos podem ser arguidos, he á letra *ex L. 1. §. ostendimus ff. h. t.* e se illustra *L. tutor 3. §. 2. & 3. & tutor 9. ff. h. t. Guerr. tract. 3. lib. 8. cap. 2. ex n. 1.* e ainda o Patrono, *n. 4.*

2 *Omnes tutores*: a todos incluye, e a nenhum exclue, *Barb dict. 241. Valasc. loc. com. lit. O. n. 17. Ord. lib. 4. tit. 62. Arouc. L. 3. n. 3. & 4. ff. stat. hom.*

§. 3. *Consequens est, ut videamus, qui possint suspectos postulare. Et sciendum est, quasi publicam esse hanc accusationem, hoc est, omnibus patere. Quinimo & mulieres admittuntur (ex rescripto divorum Severi & Antonini: ) sed ea sola, quae pietatis necessitudine ductae, ad hoc procedunt: ut puta mater, nutrix quoque, & avia, potest & soror, sed & si qua alia mulier fuerit, quam praetor propensa pietate intellexerit, sexus reverentiam non egredientem, sed pietate productam, non sustinere injuriam pupillorum: admittet eam ad accusationem.*

Consequentemente se deve saber, quem he pessoa legitima para requerer contra o suspeito. E he certo, que esta accusação he quasi pu-

blica, e todos a podem intentar, e ainda as mulheres, por reposta dos Emperadores Severo, e Antonino; mas sómente as moyidas de parentesco, ou piedade, como a mãy, ama da criação, avó, e irmãa. Porém se houver outra mulher, que o Juiz entenda vem movida de piedade (sem excesso de pejo) e de lastima, se admitta á accusação.

*Remiss.*

Este §. de quem he pessoa legitima para accusar do crime de suspeito, he tirado á letra da *L. 1. §. consequens est ff. h. t.* ser publica,

*L. pietatis 6. Cod. suspect. tut. Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 3.*

2 *Sed & si qua alia mulier-pietate intellexerit*: outra mulher que o Juiz entenda vem movida de piedade, he arbitrio, *boniviri, L. 22. §. 1. tom. 5. Valer. tit. 3. quest. 1. ex n. 17.*

quanto a esta faculdade da mulher, *Guerr. d. cap. 3. n. 13. & 14.* por causa de piedade, ainda ao inhabil se admite em juizo, *L. 1. Cod. legitim. pers. stand. L. pietas 6. Cod. h. t. Lara vit hom. cap. 28. n. 37. Guerr. d. n. 14. ubi DD.*

4 O Juiz, na accusação, pronon para absolver, *L. respiciendum 11. ff. de pen. Constol. verb. absolutio resol. 6. ex n. 1.* no civil, para liberar, *L. Arrianus 46. ff. oblig. & act. dix. L. 9. 33. 125. & 128. tom. 5.* No ordenar o processo, se deve favorecer o A. que insta, *dix. L. 20. tom. 5. cap. 11. tom. 7.* para evitar as moras que affectão os Reos, *cap. nullus est de praes. cap. finem litibus de dolo & contum. arg. L. 13. Cod. de judic.* mas na decisaõ final; em favor do Reo, *dix. d. cap. 11. tom. 7. d. L. 20. tom. 5.*

Este §. 3. he comprovação geral, 7 de que em todo o Juizo, se requer legitimidade da pessoa *ad agendum, & excipiendum*, e no Juiz, & §. 1. h. t.



§. 4. Impuberes non possunt tutores suos suspectos postulare, puberes autem curatores suos ex consilio necessariorum suspectos possunt arguere: & ita divi Severus: & Antoninus rescripserunt.

Os menores de 14 annos, não podem accusar seus tutores de suspeitos: porém, já em puberdade, bem podem, por conselho de seus parentes, como responderão os Imperadores Severo, e Antonino.

Remiss.

1 Este §. he quasi á letra da L. impuberibus 7 ff. h. t. O mesmo, L. 6. Cod. eod. mas a verdade he, que toda a pessoa he habil, e ainda de officio do Juiz, e sem accusação, se pode remover, L. tutor 3. §. praeterea ff. h. t. Ord. lib. 1. tit. 62. §. 33. Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 3. n. 18. vendo as coufas, e o estado rerum argumentis, que ellas accusação, & legant n. 22. & 23. & timebunt gentes.

§. 5. Suspectus autem est, qui non ex fide tutelam gerit, licet solvendo sit, ut Julianus quoque scripsit: Sed & ante, quam incipiat tutelam gerere tutor, posse eum quasi suspectum removeri: idem Julianus scripsit, & secundum eum constitutum est.

Suspeito, he o que não governa a tutela de boa fé; ainda que tenha com que pagar, como escreveo Juliano; e que ainda antes de entrar na tutela se pode remover como suspeito como escreveo o mesmo Juliano; e está constituido conforme seu parecer.

Remiss.

1 Este §. de quem he o suspeito; se confirma, e illustra ex L. tutor 3. §. 5. verfi. sciendum est ff. h. t. L. si

creditores 31. ff. reb. credit. auct. jud. poss. L. actus 19 ff. admin. & per. & h. §. Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 1. n. 2. L. 4. fin. verfi. qui nihil gesserunt & L. 5. ff. h. t. L. 2. 3. & 6. Cod. h. t.

§. 6. Suspectus autem remotus, si quidem ob dolum, famosus est: si ob culpam, non aequé.

O suspeito, removido pelo seu dolo, he infame; pela sua culpa, não he assim.

Remiss.

Este §. do effeito, é pena; ex d. L. 3. §. fin. L. 4. & 7. §. 1. ff. h. t. L. fin. Cod. eod. Guerr. tract. 3. lib. 8. cap. 5. ex n. 11.

§. 7. Si quis autem suspectus postulatur: quo ad cognitio finiat: interdicitur ei administratio, ut Papiniano visum est.

O que he accusado de suspeito; não administra, pendendo o pleito, como escreveo Papiniano.

Remiss.

Pendente a accusação, se priva de administrador, L. quod si forte 14 §. 1. ff. de solut. L. eum quem 7. Cod. h. t. Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 5. n. 2 O que não he assim no Reo possuidor, que se conserva na coufa té á sentença declaratoria, Reinos. obs. 37. n. 4. obs. 66. n. 13. Moraes lib. 1. cap. 4. §. 1. n. 118. cap. 7. n. 37. Guerr. d. lib. 8. cap. 5. n. 5.

§. 8. Sed si suspecti cognitio suscepta fuerit, posteaquam tutor vel curator decesserit, extinguitur suspecti cognitio.

Se morrer o tutor, ou curador; pendendo a suspeição, o conhecimento fica findo.

Remiss.



## Remiss.

- 1 Este §. de como se finda, *L. post finitam* 11. ff. h. t. *L. 1. Cod. eod.*  
*L. fin. ff. ad leg. Jul. mag. L. 3. ff. pub. judic. L. 1. & 2. Cod. si reus vel accusat. mort. vide Ord. lib. 3. tit. 27. §. fin. tit. 82. §. 3.* não se cura do meyo,  
 2 sem fim, *Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 2. n. 29.* Quanto á *Ord. lib. 3. tit. 25. in rubro, & §. fin. dix. L. in omnibus* 14. tom. 5.

§. 9. *Si quis tutor copiam sui non faciat, ut alimenta pupillo decernantur: cavetur epistola divorum Severi & Antonini, ut in possessionem bonorum ejus pupillus mutetur: & quæ mora deteriora futura sunt, dato curatore distrabi jumentur. Ergo ut suspectus removeri poterit, qui non præstat alimenta.*

Se o tutor não aparecer, para se darem alimentos ao pupillo, negando-lhos, está acautelado por Epistola dos Emperadores Vero, e Antonino, que o pupillo entre na posse dos bens do tutor; e as coufas que na sua mora, ou auzencia se podem deteriorar, se vendão, dando-lhe curador; e por isso, o que nega o alimentar, pôde ser removido como suspeito.

## Remiss.

- 1 A este §. *ex d. L. tutor 3. §. tutor qui ad alimenta ff. h. t. L. impuberibus 7. §. præterea accesserunt ff. h. t. L. fin. ff. ubi pupill. educar. Valeron tit. 3. quæst. 1. satisfaz, Guerr. tr. 3. lib. 8. cap. 5. n. 22. 23. 24. & 25.*

§. 10. *Sed si quis præsens negat propter inopiam alimenta posse decerni: si hoc per mendacium dicat: remittendum eum esse ad præfectum urbi puniendum, placuit: si-*

*cut ille remittitur, qui data pecunia ministerium tutelæ adquisierit, vel redemerit.*

Se estando presente differ, que não pôde alimentar por pobreza, mentindo, se remeta ao Perfeito da Cidade, que o castigará, como ao que comprou a tutela, e a resgatou para si.

## Remiss.

Estas coufas, *ex L. 3. §. tutor qui 1. vers. sed si non latitet ff. suspect. tut. & cur. confirma-se, L. 1. §. 7. ff. offic. præsid. urb. L. 9. ff. de tutel.*

Mentir a ElRey, he punivel, *Ord. 2. lib. 5. tit. 10.* a mentira em Direito, sempre o he, *Ord. lib. 4. tit. 59. §. 1. lib. 3. tit. 40. pr. tit. 32. §. 2. Novel. 18. cap. 9.* nem por salvar a vida alheya, *cap. super eo 4. de usur. & ibi Barb. n. 1. & 4. vide, Peguer. dec. 78. à n. 34. p. 1. Barb. ad Ord. lib. 2. tit. 43. lib. 3. tit. 55. concl. 7. n. 63. & L. & si legib. ubi DD. Cod. si contr. util public.*

§. 11. *Libertus quoque, si fraudulenter tutelam filiorum vel nepotum patroni gessisse probetur, ad præfectum urbi remittitur puniendus.*

O liberto, he remettido ao Perfeito da Cidade, para se castigar, provando-se haver tratado com dolo, a tutela dos filhos, ou nêtos do seu patrono.

## Remiss.

O mesmo que diz o §. do liberto doloso na tutela dos filhos, ou nêtos do patrono, *L. libertus 2. ff. suspect. tut. & cur. convem, L. nisi eam 4. L. si liberti 10. Cod. admin. tut.*

§. 12. *Novissimè autem sciendum est: eos, qui fraudulenter tutelam*



*Liv. 1. Tit. 26. de Suspectis tutoribus vel curatoribus. § 12. 95*  
telam administrant, etiam si satis offerant, removendos esse à tutela: quia satisfactio tutoris propositum malevolum non mutat, sed diutius grassandi in re familiari facultatem præstat. Suspectum etiam cum putamus, qui moribus talis est, ut suspectus sit. Enim vero tutor vel curator, quamvis pauper est, fidelis tamen & diligens, removendus non est quasi suspectus.

Finalmente, he de saber, que os que com fraude administraõ a tutela, ainda que offereçaõ fiança, devem ser removidos; porque a fiança naõ muda o máo preposito de tutor, antes lhe faculta mais tempo para fazer mal. E temos por suspeito, ao que por taes costumes se fez suspeito; porèm o tutor, ou curador, que he fiel, e diligente, ainda que pobre, naõ se remove como suspeito.

*Remiss.*

**x** Este §. de que o suspeito se remova, posto que offereça fiança, porque esta naõ muda o máo preposito, e que se regula pelos cos-

tumes, he compilado da *L. suspectus 5. L. qui satisfactio 6. & L. suspectum 8. ff. h. t.* scilicet, *L. 5. vers. suspectus fuerit, L. 6. vers. quia satisfactio L. 8. vers. enim verò tutor quamvis pauper est: naõ a inopia, 2 mas a fraude, e saguecidade o faz suspeito, L. 31. §. 1. ff. reb. auct. jud. poss. Razaõ, §. 5. h. t. & §. 6. tit. præced. o fiel, naõ se remove como 3 suspeito, ainda que pobre, d. *L. suspectum 8. vers. fidelis tamen ff. h. t.**

As contas no lugar da administraçãõ, naõ obstante qualquer privilegio, *Guerr. privileg. cap. 18. n. 72.* com as capturas que conta *Guerr. tr. 4. lib. 8. cap. 8.* contra os herdeiros, *cap. 10.* contra os fiadores, *cap. 11.*

Tudo quanto temos dito labora **5** *in foro fori: e in foro poli,* contra todos os que vexaõ os orfãos, e viúvas, *vide ex sacra pagina, Guerr. tr. 1. lib. 4. cap. 13. à n. 97. cap. 14. à n. 166. tr. 2. lib. 8. cap. 15. tr. 3. lib. 8. cap. 3. n. 22. & 23. & d. lib. 8. cap. 10. Carlev. judic. tit. 1. disp. 2. quest. 6. sect. 7. n. 528.* e ameaça com a morte natural, que sua mulher se verá viúva, seus filhos orfãos.

F I M

do primeiro Livro.



AGOS-



... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...

... de suspensis actionibus vel exceptionibus. §. 15. 92. ...







AGOSTINHO  
 DE  
 BEM-FERREIRA  
 LIVRO SEGUNDO  
 DAS  
 INSTITUICOENS  
 DE  
 JUSTINIANO.  
 TIT. I.

*De Rerum divisione & acquirendo rerum dominio.*

*Superiori libro de jure personarum exposuimus: modo videamus de rebus, quæ vel in nostro patrimonio, vel extra patrimonium nostrum habentur. Quædam enim naturali jure communia sunt omnium, quædam publica, quædam universitatis, quædam nullius, pleraque singulorum, quæ ex varijs causis cuique adquiruntur, sicut ex subjectis apparebit.*

No Livro acima tratámos do Direito das pessoas, agora das cousas, que estão no nosso patrimonio; porque humas, por Direito natural, são a todos commuas; outras,  
 Tom. I.

publicas; outras, sómente do commum, e universidade; outras, de nenhum; e as de mais de cada hum em particular: as quaes são adquiridas por cada hum, por diversas causas, e modos, como abaixo se dirá.

*Remiss.*



O Livro primeiro *ut tit. 2. §. 12.* tratou da divisaõ das pessoas: agora da das cousas, que estão no patrimonio, e fóra deste, e acquisiçaõ do dominio. Faz divisaõ, e vay distribuindo, com boa  
 N pro-



providencia, pela ordem deste princ.

- 2 Esta divisaõ, he tirada da L. 1. vers. *hæ autem res ff. rer. divis.* a que se ajunta a L. 2. *quædam naturali jure ff. eod.* Quanto im-  
 3 porte a palavra *res*, ou *rerum*, e que comprehende movel, immovel, direitos, e acçoens, e todo o ente do Mundo, L. 5. n. 7. L. 21. L. 23. L. 39. § 1. L. 49. tom. 6. L. 1. ubi Bart. ff. reb. credit. Barb. appellat. 235. & dict. 350. optime, Ploto de in lit jur. § 4. n. 40.  
 4 Publico, e particular: L. bona 15. L. 17. tom. 6. & §. 6. Inst. h. t. Arouc. L. 1. §. 1. n. 1. ff. rer. divis L. 6. §. universitatis & ibi Arouc. ff. eod. Portug. lib. 3. cap. 3. n. 28. usq. 33.  
 5 Devidiraõ--se os dominios pelo Direito das gentes, razaõ natural, e necessidade, e utilidade, e para evitar as discordias, que resultaõ das comunidades, ainda entre irmãos, L. ex hoc jure 5. vers. *dominium distincta agris termini positi ff. just. & jar. & ibi Ægyd. p. 1. cap. 4 n. 1. & Arouc. L. 1. n. 1 ff. rer. divis dix. § 1. Inst. Satisf. tut. & L. 1. vers. dominium n 3. ff. adq. poss. tom. 8. Portug. lib. 3. cap. 8. n. 1. & 2.*

§. 1. *Et quidem naturali jure communia sunt omnia hæc: aër, aqua profluens, & mare, & per hoc littora maris. Nemo igitur ad littus maris accedere prohibetur, dum tamen à villis, & monumentis & ædificijs absteineat: quia non sunt juris gentium, sicut est mare.*

Cousas commuas, por Direito natural, saõ estas: o Ar, Agoa corrente, o Mar, e por este as suas Prahyas; e por isso a ninguem se pòde prohibir o chegar à praya do Mar; com tanto que naõ offenda as quintas, ou casas que ahi estiverem; porque estas cousas naõ saõ do Direito das gentes, como he o Mar.

Remiss.

Este §. das cousas commuas a todos, *jure naturali*, comprova-se, e foy tirado da L. 2. vers. & *quidem naturali jure ff. h. t. tom. 8. & L. nemo 4. ff. eod. de quibus Arouc. tom. 2.*

Confirma-se o ser commum o ar, agoa corrente, o mar, e praya deste L. 3. §. 1. ff. *ne quid in loc public. L. injuriarum 13. fin. ff. injur. L. venditor 13. ff. comm. prædior. L. ergo 30. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. 14. ff. eod. L. littora 51. ff. contrah. empt. L. 96. & 112. tom. 6. Portug. lib. 3. cap. 8. e se he real, e da pesca, e caça, cap. 9.*

§. 2. *Flumina autem omnia, & portus, publica sunt, ideoque jus piscandi omnibus commune est in portu, fluminibusque.*

Todos os Rios, e Pòrtos saõ publicos, e por isso o Direito de pescar no Rio, he a todos commum.

Remiss.

O mesmo, de que os Rios, e pòrtos saõ publicos, conclue a L. *nemo 4. vers. sed flumina ff. h. t. tom. 8. e prova tit. ff. de flumin. Arouc. adn. d. L. 4. §. 1. sed flumina ff. h. t. tom. 2. Os Rios publicos, saõ Reaes, e do Principe, Ord. lib. 2. tit. 26. §. 9. cap. unic. quæ sunt regalia in usib. feud. Arouc. L. 2. §. 1. n. 61. ff. h. t. Portug. lib. 3. cap. 6. & cap. 4. & cap. 9. Capol. servit. rustic. cap. 31. n. 4. Rosental de feud. cap. 5. concl. 28. n. 7.*

Que cousa seja Rio, e Porto, L. *portus 59. tom. 6. Arouc. L. 2. §. 1. n. 315. & d. L. 4. §. 1. ff. h. t. Portug. lib. 3. cap. 4. & cap. 6.*

§. 3. *Est autem litus maris, quatenus hybernus fluctus maximus excurret.* A



A praya, ou ribeira do mar, he até onde chega a mayor onda no inverno.

Remiss.

1 Esta definição da praya do mar, he tirada da *L. litus* 96. & *L. litus* 112. tom. 6. pag. 59 & 67.

§. 4. *Riparum quoque usus publicus est, jure gentium, sicut ipsius fluminis. Itaque navis ad eas appellere, funes arboribus ibi natis religare, onus aliquod in his reponere, cuilibet liberum est, sicut per ipsum flumen navigare: sed proprietates earum illorum est, quorum prædiis hærent, qua de causa arbores quoque in iisdem natae, eorundem sunt.*

O uso das Ripas, tambem he publico, pelo Direito das Gentes, como o uso do mesmo Rio: e he licito chegar a ellas suas embarcaçoens, a tar seus calabres ás arvores ahi nascidas, e descarregar, assim como o he navegar pelo mesmo Rio. Porém o dominio das Ripas he daquelles, a cujas herdades estaõ juntas, e assim mesmo o das arvores ahi nascidas.

Remiss.

1 Este §. de que o uso da Ripa he publico, *jure gentium*, e o dominio he daquelle, acuja terra está unida, e do mesmo as arvores, he copiado, *L. riparum* 5. ff. rer. divis. tom. 8. comprova, *L. ergo* 30. *L. 65. §. 1. ff. acquir. rer. domin. tom. 8. L. 1. §. 1. & L. ff. flumin. Arouc d. L. 5. pag. 246. Portug. lib. 2. cap. 4. n. 54. 55. & 56. Rocca, select. cap. 174. n. 13. Capol servit. rust. cap. 36. Farinac. dec. 108 p. 2.*

2 Se algum edificar casa na Ripa, he do dominio desta, *L. 15. ff. acq. rer. dom. tom. 8. Bart. L. quo minus*

Tom. I.

*quest. 7. n. 15. ff. flumin.* porque o edificado cede ao dominio do terreno, §. 29. *Inst. h. t. Portug. lib. 3. cap. 4. n. 56.* E o senhor da Ripa a 3 poderá destruir pela sua propria authoridade, *Portug. lib. 3. cap. 4. d. n. 56. vers. immo dominus ripæ.* Na praya do mar, passa outra cou- 4 fa, e he do edeficante, *L. quod in litore* 14 ff. acq. rer. dom. tom. 8. *L. intentum. 6. ff. rer. divis. & ibi Arouc. infra, §. 5.*

Procede o §. ainda que permee 5 deie caminho publico entre a Ripa, em sua concurrente quantidade, *L. Attius* 38 ff. acq. rer. dom. tom. 8. *Arouc. L. riparum* 5. n. 12. & *L. Aristo* ait 10. n. 11. med. ff. rer. divis. *Bart. L. quo minus* n. 16. ff. flumin. *Capol servit. rustic. cap. 36. n. 4.*

A Ripa, se regula pelo que o 6 Rio toma na sua natural corrente, *Portug. lib. 3. cap. 4. n. 53.* porém Paulo in *L. flumina* 3. vers. *ripa ea putatur esse, quæ plenissimum flumen continet* ff. flumin. a regula pelo modo da praya §. 3. *Inst. h. t. vide, §. 24. h. t.*

§. 5. *Litorum quoque usus publicus est, & juris gentium, sicut & ipsius maris, & ob id cuilibet liberum est casam ibi ponere, in quam se recipiat: sicut retia siccare, & ex mari deducere; proprietates autem eorum potest intelligi nullius esse: sed ejusdem juris esse, cujus & mare, & quæ subjacet mari terra vel arena.*

O uso das prayas, tambem he publico, e do Direito das Gentes, como he o mesmo mar; e por isso a cada hum he livre ter ahi casa, ou cabana, tirar, e enxugar as redes. Porém, o dominio da praya não he de homem algum em particular, antes he do mesmo Direito que o mar, e o he a terra, e areya que está debaixo do mar.

N ij

Remiss.