



H  
J  
+  
3  
0  
5

Sala	C
Gab.	4
Est.	4
Tab.	6
N.º	



*Beckwith*  
*1850*





H  
4  
3  
9



LIBRARY OF THE  
BIBLIOTECA NACIONAL  
DE BRASÍLIA





H  
✓  
F  
3  
9



S U M M A  
D A

**INSTITUTA**

COM REMISSOENS AO DIREITO DE QUE  
esta se deduz , Ordenaçoens com que se confór-  
ma, e doutrinas praticas.

*O F F E R E C I D A*

A ELREY NOSSO SENHOR

**D. JOAÕ V.**

AUTOR O BACHAREL

**AGOSTINHO DE BEM  
FERREIRA**

Juiz de fóra eleito , que foy , de Trancofo, Advo-  
gado na Corte , e seus Tribunaes.

**T O M . I .**

*Correcto , e illustrado pelo mesmo Autor , nesta segunda impressãõ :  
e com o Texto Latino inserto.*



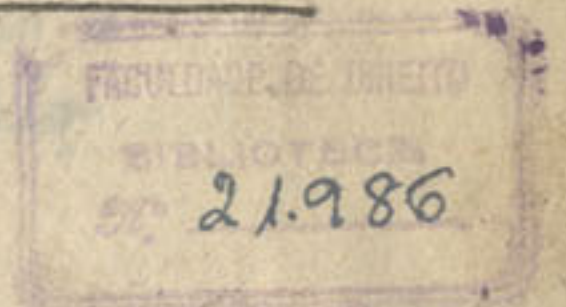
**LISBOA,**

Na Officina de DOMINGOS GONSALVES.

**M.DCCXLVI.**

*Com todas as licenças necessarias.*

*Di. Baião*





3 2 1 M M A

D A



INSTITUTO

COMISSÃO DO DIREITO DE QUE

esta se deca, Ordenaçoes com que se confor-

na, e doutrinas praticas.

OPERAÇÃO

A BREVE NOSSO SENHOR

D. JOÃO V.

AUTOR DO TRATADO

AGOSTINHO DE BRM

FERRERIA

Advogado da Real Academia de Ciências Exactas, Físicas e Naturales.

Advogado da Real Academia de Ciências Exactas, Físicas e Naturales.

TOME I

Com a Real Academia de Ciências Exactas, Físicas e Naturales.

Com a Real Academia de Ciências Exactas, Físicas e Naturales.



LIBRO DE

DE DOMINGOS GONZALEZ

MDCCLXXVI

Com a Real Academia de Ciências Exactas, Físicas e Naturales.





SENHOR.



*VOSSA Magestade se inclinã  
sempre , e reſtamente , os meus affectos : e o modo de os  
executar , foy elaborar sobre as Leys , que armaõ a*

§ ij

Ma-



S. Theres.  
de JESUS  
Epist. 27.  
n. 4. & ibi  
Palatox  
recitat. à  
Calderò  
decif. I 39  
ex n. 4.  
addit. n.  
12.

Magestade, como disse Justiniano no exordio do Proemio á sua Instituta: e a intenção, facilitar o seu estudo á mocidade, que tanto se desvia, a causa do Laco-nico, e frases dos Consultos; porque em chegando a com-prehender os principios, he inseparavel o gosto da sua cultura. E como Vossa Magestade he Pay (ainda no modo Civil\*) e assim ama os applicados a este genero de estudo, e os faz perquerir para os empregos da Justiza que manda distribuir; me pareceo lke agradava o gosto neste modo de o servir, em utilidade do commum. Vos-sa Magestade se digne, pela sua Real beneficencia, de aceitar esta repetida offerta, no sentir com que fiz pra-tica do especulativo, (nos oito volumes) que nesta se-gunda impressãõ sahem corrètos, e illustrados os primei-ros cinco. Deos guarde a Real Pessoa de Vossa Magestade,

Agostinho de Bem Ferreira.



PRO-





## PROLOGO.

**L**EITOR amigo: não repares no pouco com que te alimento ; porque presto à proporção das faculdades, a que se manda respeitar, *Ord.lib.3.tit 9 § 4. vers. e bem assim quando o filho pedir ao pay que lhe dê mantimento segundo a faculdade do seu patrimonio , L.si quis a liberis §. §. fin. vers. alimenta autem promodo facultatum erunt ff. de liber. agnoscend. Surd. aliment. tit.7. q.8.* e ainda seraõ menos do que eu considero, por me enganar comigo, *ut §.3. Inst.cui & quib.ex caus.man.non licet.* Regulate, como dores, pela intenção, *Ord.lib.2.tit.5 § 4 & d.§.3.Inst. Valasc. part. cap. 24. n. 13.* (que rege o delicto §. 16. *4 Inst.rer.divis.§.5.Inst.usucap.§.3.& 12.legat.§.7.oblig.quæ ex delicto nasc.& §.18.eod §.1.de vi bon.rapt.& d.§.3.Inst.cui & quib.ex caus.L.10.ff.eod.*) a minha foy, o instruir para os grandes volumes dos Digestos, ou Pandetas, *judicando, & consulendo.*

Naõ repares nas palavras, e só no affecto, *L.5 cum pater §.dulcissimis ff.legat.2.L.non aliter 69.ff.legat.3.L.3 Cod liber.præter. Giurb.feud.cap.118.§.2.glos.2.n.28.* como escreveo Gregorio ao amigo, *glos in cap prætere rea 8. de verb.sign.* O affecto se derige à utilidade dos **E**studantes, a que respeitou Justiniano para a facção da Instituta, *ut proæm. Inst.* que mostra a vontade,



- tade, e causa final, *Valasc. perfid. aleman. lib. 2. tit. 2. art. 1. Per dec. 98 Barb. vat. 30. n. 69 & ax. 192. Molin. primog. 9 lib. 1. cap. 5.* E aquella intençãõ, e este affecto patrocinado §. 2. *Inst. just. & jur. & §. 3. Inst. legat. Estat. Univers. lib. 3. cap. 12. & proæm. Inst.*
- <sup>10</sup> Naõ me calumnies; porque he vicio do que impoem crime falso, *L. 1. §. calumniari ff. ad S.C. Turpil. L. 117. L. 223. tom. L. 22. Cod. de pen.* e devemos naõ presumir mal de alguem, *cap. dudum 16. de præf. L. merito 51. & ibi glos. ff. pro soc. Conciol. verb. delictum resol.*
- <sup>12</sup> 1. e a malicia he punivel, *Ord. lib. 3. tit. 67. §. 1. fine*
- <sup>13</sup> *lib. 5. tit. 118. Sabell. §. dolus n. 17.* e a má palavra faz injuria, e traz consigo o animo, *L. 3. §. 1. ff. de injur.*
- <sup>14</sup> *L. 5. Cod. eod. L. 225 tom. 6.* de que tu, como professor, te naõ podes escusar, *Viso §. 3. Inst. success. libert Ord. lib. 4. tit. 13. §. 8. Arouc. adn. L. 1. §. 1. n. 12. & 13. ff. just. & jur.*
- <sup>15</sup> A este Tomo se seguem os tres que comprehendem a Instituta; e nestes 8. Tom. e pequenos volumes, acharàs dito a mais de 800. §§. e de 700. Leys, contando as 88. regras do Tom. 7. e naõ acharàs comentario da Instituta, que estende-se o seu trabalho aos *tit. ff. de reg. jur. & verb. sign.* sendo outras summas. Regote que vejas com attençãõ, e depois te espero benigno.

Vale.

INDEX





# I N D E X

## TITULORUM.

- T**itulus 1. De *Iustitia & jure*, pag. 1.  
Tit. 2. De *Jure naturali gentium & Civil.* pag. 3.  
Tit. 3. De *Jure personarum*, pag. 11.  
Tit. 4. De *Ingenuis* pag. 18.  
Tit. 5. De *Libertinis*. pag. 20.  
Tit. 6. *Cui & quib. ex caus. manumittere non licet*, pag. 23.  
Tit. 7. De *Lege Fusia Canina tollenda*. pag. 29.  
Tit. 8. *His qui sui vel alieni juris sunt* pag. 30.  
Tit. 9. De *Patria potestate*, pag. 33.  
Tit. 10. De *Nuptiis* pag. 35.  
Tit. 11. De *Adoptionibus* pag. 42.  
Tit. 12. *Quibus modis jus patriæ potestatis solvitur*, pag. 48.  
Tit. 13. De *Tutelis* pag. 54.  
Tit. 14. *Qui testamentotutores dari possunt* pag. 56.  
Tit. 15. De *Legitima agnatorum tutela*, pag. 59.  
Tit. 16. De *Capitis deminutione*, pag. 61.  
Tit. 17. De *Legitima patronorum tutela*, pag. 64.  
Tit. 18. De *Legitima parentum tutela*, pag. 65.  
Tit. 19. De *Feduciaria tutela*, pag. 66.  
Tit. 20. De *Attiliano tutore*, pag. 67.  
Tit. 21. De *Auctoritate tutorum*. pag. 70.  
Tit. 22. *Quibus modis tutela finiatur*, pag. 73.  
Tit. 23.



Tit. 23. De Curatoribus, pag. 75.

Tit. 24. De Satisfatione tutorum vel curatorum, pag. 77.

Tit. 25. De Excusationibus tutorum, vel curat, pag. 81.

Tit. 26. De Suspectis tutoribus, vel curatoribus, pag. 91.

## LIBER SECUNDUS.

**T**it. 1. De Rerum divisione, pag. 97.

Tit. 2. De Rebus corporalibus, & incorporalibus, pag.

129.

Tit. 3. De Servitutibus rusticorum, & urbanorum prædiorum, pag. 131.

Tit. 4. De Usufructu, pag. 135.

Tit. 5. De Usu, & habitatione, pag. 139.

Tit. 6. De Usucapionibus, pag. 142.

Tit. 7. De Donationibus, pag. 153.

Tit. 8. Quibus alienare licet vel non, pag. 160.

Tit. 9. Per quas personas cuique acquiritur, pag. 167.





PROÆMIO  
DE  
CONFIRMATIONE  
INSTITUTIONUM.

(IN NOMINE DOMINI NOSTRI JESU CHRISTI)

Imperator Cæsar Flavius Justinianus, Alemanicus, Gotticus, Francicus, Germanicus, Anticus, Alanticus, Vandalicus, Africanus, Pius, Felix, Inclytus, Victor ac triumphator semper Augustus, cupidæ legum juventuti. (S. D.)



**I**MPERATOREAM Magestatem non solum armis decoratam, sed etiam legibus oportet esse armatam: ut utrumque tempus, & bellorum, & pacis, rectè possit gubernari: & princeps Romanus non solum in hostilibus præliis victor existat; sed etiam per legitimos tramites calumniantium iniquitates expellat: & fiat tam juris religiosissimus, quam victis hostibus triumphator (magnificus.)

§. 1. Quorum utramque viam cum summis vigilijs, summaque providentia, annuente Deo, prefecimus. Et bellicos, quidem sudores nostros Barbaricæ gentes sub juga nostro redactæ cognoscunt: & tam Africa, quam aliæ innumerae provinciae, post tanta temporum spatia, nostris victorijs à caelesti numine præstitis, iterum ditioni Romanae, nostroque additæ imperio, protestantur. Omnes vero populi legibus tam à nobis promulgatis, quam compositis, reguntur.

§. 2. Et cum sacratissimas constitutiones, antea confusas, in luculentam ereximus consonantiam: tunc nostram extendimus curam ad immensa veteris prudentiæ volumina, & opus desperatum, quasi per medium



profundum euntes, caelesti favore jam adimplevimus.

§. 3. Cumque hoc, Deo propitio, peractum est: Triboniano viro magifico, magistro, & ex quaestore sacri palatii nostri, (& ex consule) nec non Theophilo & Dorotheo, viris illustribus, antecessoribus, (quorum omnium solertiam, & legum scientiam, & circa nostras iussiones fidem, jam ex multis rerum argumentis accepimus) convocatis, mundavimus specialiter, ut ipsi nostra auctoritate, nostrisque suasionibus, Institutiones componerent: ut liceat nobis prima legum cunabula non ab antiquis fabulis discere, sed ab Imperiali splendore appetere: & tam aures quam animi vestri, nihil inutile, nihilque perpetram positum, sed quod in ipsis rerum obtinet argumentis, accipiant: & quod priore tempore vix post quadrienium (prioribus) contingebat, (ut tunc constitutiones Imperatorias legerent:) hoc vos à primordio ingrediamini, digni tanto honore, tantaque reperti felicitate, ut & initium vobis & finis legum eruditionis à voce principali procedat.

§. 4. Igitur post libros quinquaginta Digestorum seu Pandectarum, (in quibus omne jus antiquum collectum est, quod per eundem virum excelsum Tribonianum: nec non ceteros viros illustres, & facundissimos confecimus) in quatuor libros easdem Institutiones partiri iussimus: ut sint totius legitimae scientiae prima elementa.

§. 5. In quibus breviter expositum est: & quod antea obtinebat: & quod postea desuetudine inumbratum, Imperiali remedio illuminatum est.

§. 6. Quas ex omnibus antiquorum Institutionibus, & praecipue ex commentarijs Caji nostri, tam institutionum, quam rerum quotidianarum, aliisque multis commentarijs compositas, cum tres viri prudentes praedicti nobis obtulerunt: & legitimus & recognovimus, & plenissimum nostrarum constitutionum robur eis accommodavimus.

§. 7. Summa itaque ope, & alacri studio has leges nostras accipite: & vosmetipsos sic eruditos ostendite: ut spes vos pulcherrima foveat toto legitimo opere perfecto, posse etiam nostram Rempublicam in partibus ejus vobis credendis gubernari. D.C.P.xi. Kalend. Decemb. D.JUSTINIANO PP. A. III. CONS.







PROEMIO  
DA CONFIRMACAM  
DA  
INSTITUTA.

EM NOME DE NOSSO SENHOR JESU CHRISTO.

*O Emperador Cesar Flavio, Justiniano, Alemanico, Gottico, Francico, Germanico, Antico, Alantico, Vandalico, Africano, Pio, Feliz, Famoso, Vencedor, e Triunfador sempre Augusto, à mocidade, amante das Leys, deseja Jaude.*



ONVEM, que a Magestade Imperiael, não só esteja ornada com armas, mas também armada com Leys: para que em hum, e outro tempo, assim da Guerra como da Paz, possa haver bom governo, e o Principe Romano não só fique vencedor das batalhas inimigas, mas também, por legitimos caminhos, lance fóra a maldade dos calumniadores, e se faça tão observantissimo de Direito, como, vencidos os inimigos, triunfador magnifico.

§. 1. Com o favor de Deos, aperfeiçãoamos hum, e outro caminho, com grande trabalho, e summa deligencia: os nossos trabalhos bellicos, os confessão as Naçoens barbaras, trazidas á nossa sujeição: e o testemunhão assim Africa, como outras innumeraveis Provincias, depois de muito tempo reduzidas outra vez ao dominio Romano, e acrescentadas ao nosso Imperio, alcançadas as vitorias pela ajuda Divina. Quanto aos Povos, todos são governados por Leys, ou promulgadas, ou compostas por nós.

§. 2. Tanto que puzemos em boa ordem as Constituições, que antes estavam dispersas, logo estendemos o nosso cuidado aos immensos volumes



profundum euntes, caelesti favore jam adimplevimus.

§. 3. Cunque hoc, Deo propitio, peractum est: Triboniano viro magifico, magistro, & ex quaestore sacri palatij nostri, (& ex consule) nec non Theophilo & Dorotheo, viris illustribus, antecessoribus, (quorum omnium solentiam, & legum scientiam, & circa nostras iussiones fidem, jam ex multis rerum argumentis accepimus) convocatis, mundavimus specialiter, ut ipsi nostra auctoritate, nostrisque suasionibus, Institutiones componerent: ut liceat nobis prima legum cunabula non ab antiquis fabulis discere, sed ab Imperiali splendore appetere: & tam aures quam animi vestri, nihil inutile, nihilque perpetram positum, sed quod in ipsis rerum obtinet argumentis, accipiant: & quod priore tempore vix post quadrienium (prioribus) contingebat, (ut tunc constitutiones Imperatorias legerent:) hoc vos à primordio ingrediamini, digni tanto honore, tantaque reperti felicitate, ut & initium vobis & finis legum eruditionis à voce principali procedat.

§. 4. Igitur post libros quinquaginta Digestorum seu Pandectarum, (in quibus omne jus antiquum collectum est, quod per eundem virum excelsum Tribonianum: nec non ceteros viros illustres, & facundissimos confecimus) in quatuor libros easdem Institutiones partiri iussimus: ut sint totius legitimae scientiae prima elementa.

§. 5. In quibus breviter expositum est: & quod antea obtinebat: & quod postea desuetudine inumbratum, Imperiali remedio illuminatum est.

§. 6. Quas ex omnibus antiquorum Institutionibus, & praecipue ex commentarijs Caji nostri, tam institutionum, quam rerum quotidianarum, aliisque multis commentarijs compositas, cum tres viri prudentes praedicti nobis obtulerunt: & legitimus & recognovimus, & plenissimum nostrarum constitutionum robur eis accommodavimus.

§. 7. Summa itaque ope, & alacri studio has leges nostras accipite: & vosmetipsos sic eruditos ostendite: ut spes vos pulcherrima foveat toto legitimo opere perfecto, posse etiam nostram Rempubliccam in partibus ejus vobis credendis gubernari. D.C.P.xi. Kalend. Decemb. D.JUSTINIANO PP. A. III. CONS.







PROEMIO  
DA CONFIRMACAM  
DA  
INSTITUTA.

EM NOME DE NOSSO SENHOR JESU CHRISTO.

*O Emperador Cesar Flavio, Justiniano, Alemanico, Gottico, Francico, Germanico, Antico, Alantico, Vandalico, Africano, Pio, Feliz, Famoso, Vencedor, e Triunfador sempre Augusto, à mocidade, amante das Leys, deseja Jaude.*



ONVEM, que a Magestade Imperiael, não só esteja ornada com armas, mas também armada com Leys: para que em hum, e outro tempo, assim da Guerra como da Paz, possa haver bom governo, e o Principe Romano não só fique vencedor das batalhas inimigas, mas também, por legitimos caminhos, lance fóra a maldade dos calumniadores, e se faça tão observantissimo de Direito, como, vencidos os inimigos, triunfador magnifico.

§. 1. Com o favor de Deos, aperfeiçoamos hum, e outro caminho, com grande trabalho, e summa deligencia: os nossos trabalhos bellicos, os confessão as Naçoens barbaras, trazidas á nossa sujeição: e o testemunhão assim Africa, como outras innumeraveis Provincias, depois de muito tempo reduzidas outra vez ao dominio Romano, e acrescentadas ao nosso Imperio, alcançadas as vitorias pela ajuda Divina. Quanto aos Povos, todos são governados por Leys, ou promulgadas, ou compostas por nós.

§. 2. Tanto que puzemos em boa ordem as Constituições, que antes estavam dispersas, logo estendemos o nosso cuidado aos immensos volumes



da antiga jurisprudencia; e esta obra, não esperada, acabámos com o favor de Deos, vencendo as mais profundas difficuldades

§. 3. Logo que com o favor de Deos foy isto acabado, convocados Triboniano, Varão magnifico, Mestre, Exquestor do nosso Palacio, e Ex-Consul, e tambem Theofilo, e Doroteo, Varoens illustres, e Mestres de cuja agudeza, sciencia das Leys estamos inteirados por muitos principios, mandámos especialmente, que com nossa authoridade, e persuasão compuzessem a *Instituta*, para que aprendaes de nós os primeiros fundamentos das Leys, e não das antigas Fabulas; e para que assim os vossos ouvidos, como os vossos entendimentos, não recebaõ couza inutil, e fim em summa o que o Direito trata; e o que em outro tempo succedia depois de quatro annos, que era o lerem-se as Instituiçoens Imperiaes, comeceis vós no principio, dignos de tanta honra, cheyos de tanta felicidade, que da voz do Principe vos proceda a sciencia do principio, e fim das Leys.

§. 4. Finalmente, depois dos sincoenta livros dos Digestos, ou Pandectas, nos quaes está junto todo o Direito antigo, que aperfeiçoámos pelo mesmo excelso Varão Triboniano, e pelos outros Varoens illustres, e sapientissimos, mandámos distribuir a mesma *Instituta* em quatro livros, para que sejaõ os primeiros elementos de toda a verdadeira sciencia.

§. 5. Nos quaes está exposto com brevidade, tanto o que de antes havia, como o mais, que estando escuro pelo descostume, se illustrou por Imperial providencia.

§. 6. As quaes instituiçoens, compostas de todas as antigas, e principalmente dos Comentarios do nosso Cayo, assim das Instituiçoens, como das cousas ordinarias, e de outros muitos Commentarios, quando os tres Varoens sabios nomeados as offereceraõ a nós, as lemos, e reconhecemos, e lhe démos inteira força de Constituiçoens nossas.

§. 7. Pelo que recebei com boa vontade, e alegre dezejo estas nossas Leys, e fazei-vos taõ doutos, que deis esperança, acabado o determinado estudo, de poder reger tambem a Republica, no que vos for encarregado. Dada em Constantinopla 19. de Novembro sendo Emperador D. Justiniano. Perpetuo Augusto terceira vez Consul. ou *pater patrie*.



REMIS-





## REMISSAM. PROÆMIO.



LEY da confirmação na *Ordenação*, he Prologo; 1  
e Pegas, nos seus *Commentarios*, lhe chama *Proe- 2*  
*mio*, que mostra a mente, e causa final, *L. fin. ff.*  
*hered. instit. L. item quia §. fin. ff. de pact. dix. pro-*  
*log. n. 6. & Barb. ax. 192.*

Da mesma invocação do Divino Nome usou 3  
Justiniano, na Confirmação, e no Prefacio *Digest.*  
*& Cod. & Instit. & proem. & L. 1. ff. just. & jur. &*  
*rubr. Cod. & L. 2. Cod. Veter. jur. enucleand.*

O nosso Soberano se intitula, e dá Leys, por 4  
acção de graças, *Cald. empt. cap. 1. n. 4.* e se confirma *cap. non observetis 16.*  
*caus 26. quest. 7. & cap. 26. caus. 1. quest. 1.*

As Provisões do nosso Soberano, tambem referem a data no fim; e os 5  
Notarios, logo no exordio, contaõ do anno do nascimento de Nosso Senhor  
JESU Christo, *Ord. lib. 1. tit. 24 §. 16 tit. 75 §. 5 tit. 80 §. 7. Cald. empt. cap.*  
*4. & 5.*

As Bullas de Roma, contaõ da Encarnação, *cap. in nomine 23. dist. 6*  
*Cald. empt. d. cap. 5 n. 7.* e se refere nos Dictionarios; em que acontece ser  
preciso refletir, como vi em causa grave.

Este *Proem. princ.* expoem a conveniencia das Leys: e que as Armas 7  
saõ ornato, e as Leys fortaleza: O ornato cede ao valor da cousa, *§. si ta- 8*  
*men alienam purpuram 26. Inst. rer. divis.* das Leys nasceraõ as Guerras, *§.*  
*sed jus 2. Inst. jur. nat. gent.* a paz depende da Justiça, *P. Ant. Vieyra tom. 9*  
*2. Serm. 14. n. 439.* Logo as letras tem prelação; e a ordem da letra *h. Proem. 10*  
*& Prolog. Ord. & L. 1. Cod. Justin. Codic confirm.* não veyo a descedir esta  
preferencia. Distão tanto, quanto o espirito do corpo; o intendimento, do 12  
coração, *Senat. Pinto Ribeir. tract. da preferenc. das Letras ás Armas.*

Nos dous tempos, *Proem. pr & §. 1.* que a *Ord. Prologo* chama duas cou- 13  
sas, para a consistencia, reconhecem os Escritores dous officios no Principe.  
Chama-se *Religiosissimo*, *Proem pr.* e com razão; porque o he, o que ob- 14  
serva as Leys, *Maced. dec. 21. n. 11.* vide, *§. fin. Inst. quib mod testam. infirm.*

No *§. 2.* diz, que fez pôr em boa consonancia as Constituições Im- 15  
periaes, e consta *tit. Cod. Justin. Codic confirm* que eraõ Leys dispersas, e  
as fez reduzir a livros, e titulos; de cuja origem, e progresso do Direito Ro-  
mano, *tit. ff. orig. jur.* e dos compiladores, e providencia do grande Tri-  
boniano, e Emperador Justiniano, *L. 2. ff. veter. jur. enucleand.* e do mes-  
mo Emperador Justiniano, e seu tempo, *& Arpr prologom n. 11. & proem.*  
*§. 7. n. 7.* a qual *L. 2.* ilustra este Proemio.



- 16 No §. 3. diz, que a *Instituta* he huma summa de Direito, feita com providencia Imperial, a fim de facilitar o estudo das Leys, do interesse da
- 17 Republica, & 2. *Inst. just. & jur. & §. sed non 3. Inst. legat.* E o nosso famoso Theologo daquelle tempo *Fr. Heitor Pinto p. 1. Dialog. 3. da justiça cap. 1.* lhe chama *Nata de Direito Civil*, e com razaõ.
- 18 No §. 4. diz, que depois de reduzido aquelle antigo Direito, ( que se approvou ) aos 50. livros dos Digestos; que delles se recuperou a *Instituta* em 4. livros. Nestes se insinuaõ as emendas do Direito novo do Codigo, ( que recitamos nas nossas remissoens ) e pelo que trataõ, se mostra a geral noticia: e nós os textos de que ella se tirou.
- 19 No livro 1. depois de definir a *Justiça, e jurisprudencia*, transcreve os Perceitos: dividir o publico, do particular; falar do Natural, das Gentes, e Civil, passa a tratar das pessoas, *ut §. 12. Inst. jur. nat.* No livro 2. das couzas, e modos de adquirir dominio, em particular, de que formámos *tom. 1.* e por quem. E do *tit. 10.* trata da acquisiçaõ pelo universal, e Testamento: e no livro 3. tẽ ao *tit. 14.* pelo intestado, de que formámos *tom. 2.* Do *tit. 14.* trata das obrigaçoens, contrato, quasi contrato, nascidas *jure gentium*, §. 2. *Inst. jur. nat.* e pessoas por quem se adquire, e da sua resoluçaõ; e no livro 4. das obrigaçoens do delicto, e quasi delicto, particular, injuria, e damno, de que fizemos *tom. 3.* E do *tit. 6.* começa a tratar das acçoens, exceiçoens, Interdictos, officio de Juiz, e dos delictos publicos, ( como huma ordem de juizo ) formámos o *tom. 4.*
- 20 A Ordenaçaõ, está em 5. livros: no 1. trata dos Regimentos dos que exercitaõ a justiça: no 2. a favor da Igreja, Mosteiros, Ordens militares, Direitos Reaes, privilegios dos Dezebargadores, e moedeiros: no 3. da ordem do juizo desde a aceitaçaõ tẽ a sentença, sua execuçaõ, e revista: no 4. dos contratos licitos, e reprovados; e ultimamente das ultimas vontades, Testamento, Codicilo, devisaõ da herança; e no *tit. 100.* da successaõ singular dos Morgados: no livro 5. dos delictos, e penas.
- 21 He o nosso direito commum, *Peg. coment. tom. 1. pag. 148 Cordeir. dub.*
- 22 11. n. 61. *Glz. ad Ord. lib. 3. tit. 64. pr. ex n. 2.* e lhe he subsidiario o estillo de
- 23 julgar, *Ord. lib. 3. tit. 64. Maced. dec. 12. n. 9. dec. 45. n. 12. dec. 77. n. 1.* E a Ordenaçaõ se deve guardar com exclusiva das Leys Imperiaes, pena de nulidade, *Ord. lib. 1. tit. 5. §. 4. lib. 3. tit. 64. tit. 75. & 87. §. 1.*
- 24 Os livros das Leys se contaõ por trez, ( em 5. volumes ) o 1. Digestos, devidido em 3. partes, distribuido em 50. livros, Digesto Velho, Inforciato, Digesto novo: O Velho, trata, principalmente, do Direito natural, e sua origem, donde vieraõ quasi todos os contratos, §. 2. *fn. Inst. jur. nat. gent.* e por esta pureza vestia de branco. O Inforciato, pelas fortes Leys, respeita ás heranças; e vestia de negro, *L. genero ff his qui not. infam. junct. glos. fn. in L. Decreto Cod. eod.* O Novo, por posterior ao Direito das 12. Tab. trata dos delictos, e penas, vestia de encarnado.
- 25 Segundo livro, Codigo, comprehende os mesmos, mas menores, e modernos, *L. 1. & L. 2. Cod. veter. jur. enucleand.* Vestia florido, e verde. O terceiro, continha a *Instituta*, e os 3. livros do Codigo *lib. 10. 11. e 12.* que respeitã ao publico, e Fisco, *glos. §. fn. Inst. just. & jur.* em 3. lugar hum volume de 9. Collaçoens de Authenticas: em 4. os costumes dos Feudos, chamada Collaçaõ 10. e hoje tem humas extravagantes, chamadas Collaçaõ 11. e vestia verde, e vermelho pela variedade.
- 26 No §. 7. *Proam.* expoem a conveniencia do Estudante: e o texto na *authent. 1. de hered. & falcid.* lhe promete relevancia da pobreza, de que
- 27 se queixa, *Marsil. fidejuss. n. 385.* mas bom he fazer digno de titulo com que



que condecora a *L. 1. ff. just. & jur. & ibi Arouc. §. 1. cap. si in laicis 3. 38. dist.*  
ainda nos Advogados, *Olea cess. jur. tit. 5. quest. 11.*

O Estudante que não estuda, nem do nome goza, *Almeid. num. quin. 28*  
*cap. 15. Valasc. reform just. §. 12. Arouc. L. 1. §. 1. n. 11. ff. de just. & jur. Barb.*  
*not. 55. n. 18. & 19.* deve de conferir os gastos, como causa *non secuta*, *29*  
*Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 12. n. 132.* do que estuda falla a *Ord. lib. 3. tit. 12. §. 1.*  
aliás se deve repulgar do Collegio, ou universidade, *Arpr. pr. Inst. servit. 30*  
*prædior. n. 100. 101. & 102.*

Com a sciencia se alumia a Republica, e em nobrece o homem *auth. 31*  
*habita Cod. nefil. pro patr. glos. verb. nobilissimos L. providendum Cod. postul.*  
*Carvalh. testam. p. 1. á n. 341. & 427. dix. L. 100. tom. 6. pag. 61. Moraes lib.*  
*4. cap. 8. n. 17.*

O Doutor, se diz Conde, e não indigno da mulher que tem esse titu- *32*  
lo, *Cost. ad Cam. annot. 54. Moraes d. lib. 4. cap. 8. n. 17.*

Basta trazer ornamento Senatorio, para se dizer *Clarissimo*, *d. L. spe-* *33*  
*ciosas 100. tom. 6.* Nem se tira aos repulsos, *dix. §. 5. Inst. capit. demin. Com* *34*  
tanto que se não remova por causa que traga infamia, *dix. d. §. 5. Inst. Arouc.*  
*L. 2. n. 5. & 6. ff. senat. pag 351.* O mesmo no Tutor, *§. 6. Inst. suspect. tut. no*  
soldado, *§. 3. Inst. milit. testam.*

O professor que não exercita, não goza do privilegio, *L. 9. Cod. Sa-* *35*  
*crof Eccles. Arouc. l. 1. §. 1. n. 11. ff. just. & jur.* Não tem o remedio da lezaõ, *36*  
porque deve saber, cada hum no seu officio, *Ord. lib. 4. tit. 13. §. 8. ubi*  
*Glosatores Arouc. d. L. 1. §. 1. n. 12. & 13. ff. just. & jur.*





20. ...  
 21. ...  
 22. ...  
 23. ...  
 24. ...  
 25. Segundo ...  
 26. No § 7.º Praem. expõem a conveniência do ...  
 27. ...



28. ...  
 29. ...  
 30. ...





AGOSTINHO  
DE  
BEM-FERREIRA  
LIVRO PRIMEIRO  
DAS  
INSTITUICOENS  
DE  
JUSTINIANO.

TIT. I.

*De Justitia, & jure.*

*Justitia est constans & perpetua  
voluntas jus suum cuique tribuendi.*

A Justiça, he huma constante,  
e perpetua vontade de dar a cada  
hum o que he seu.

*Remissaõ.*



<sup>1</sup> STA definiçãõ, he  
tirada de Ulpiano in  
*L. justitia 10. ff.  
just. & jur. & ibi  
Arouc. adn. n. 1. pag.  
35.* a qual tem por  
<sup>2</sup> objecto o mesmo Direito que se de-  
fine na *L. 1. ff. just. & jur. vers. jus  
est ars boni & æqui:* e o deriva da  
Tom. I.

Justiça, *Arouc. d. L. 1. n. 10. ff.  
just. & jur. & ibi glos. Verb. justi-  
tia;* e parece que a justiça he hu-  
ma executora do Direito, confor-  
me às Leys, *Arouc. d. L. 10. ff. just.  
& jur.*

Quanto a se chamarem Sacerdotes  
os professores da Jurisprudencia, *L.  
1. §. 1. ff. h. t. vers. Cujus nos meri-  
tò quis nos Sacerdotes appellet. &  
ibi Arouc. n. 1. pag. 6. & in L. 10.  
§ jurisprudentia ff. h. t. pag. 43.* e na  
materia sujeita vulgarmente se cha-  
ma leigo, ao naõ professor.

Quanto a ser verdadeira filoso-  
fia, e naõ affectada, *d. L. 1. fini.  
pr. vers. Veram (nisi fallor,) Phi-  
losophiam non simulatam adfe-  
tantes*

A



- Etantes Aroura d. L. 1. §. 1. n. 20.
- 6 O affectado, não aproveita, nem tem vigor, L. 1. 31. L. 1. 40. L. 1. 57. §. 1. tom. 5. Arouc. d. L. 1. §. 1. n. 20. & seqq. cap. 36. tom. 7. L. quod si dolo ff. rei vind. Ord. lib. 3. tit. 1. §. 9 & tit. 54. & lib. 4. tit. 71. Peg. 3. For. cap. 24 sub n. 31.
- 7 Diferença entre *eternum*, & *sempiternum*, cu perpetuo; por este principio, Gloss verb *eternus* in L. eum debere 32 ff serv. urb.
- 8 Barb. dict. 254. Diferença entre *Justiça*, *Direito*, *Jurisprudencia*, *Parlador differ. 1.* e no n. 4. diz, que aquella arte he colleção de preceitos. Diferença entre *Direito*, e equidade. *Parlador. differ. 2.*

§. 1. *Jurisprudencia est Divinarum atque humanarum rerum notitia, justi atque injusti scientia.*

A jurisprudencia, he hum conhecimento (judicial) das cousas Divinas, e humanas; huma sciencia do justo, e do injusto.

Remiss.

- 1 Esta definição, tambem he tirada à letra da L. *justicia* 10. ver. *jurisprudencia est divinarum atque humanarum notitia, justi atque injusti scientia* ff. de just. & jur. Arouc. d. L. 10. §. 2. n. 1. pag. 43.
- 2 Muitas cousas propoem o Direito, por titulos, a respeito das cousas sagradas, e religiosas, glos. d. L. 10. verb. *divinarum*, e de privilegios; e outras que o Civil chama sagradas, e segundo suas Constituições Civis, & glos. in L. 1. verb. *in sacris* ff. just. & jur. §. 7. 8. 9. & 10. Inst. rer. divis. §. 2. Inst. stipul. servor. §. 2. Inst. inutil. stipul. §. 5. Inst. empt.

§. 2. *His, igitur generaliter cognitis, & incipientibus nobis exponere jura populi Romani, ita vi-*

*dentur posse tradi commodissime, si primo levi ac simplici via, post de inde diligentissima atque exactissima interpretatione, singula tradantur: alioqui si statim ab initio rudem adhuc & infirmum animum studiosi multitudine ac varietate rerum oneraverimus; duorum alterum, aut desertorem studiorum efficiemus, aut cum magno labore, saepe etiam cum diffidentia (que plerumque juvenes avertit) serius ad id perducemus, ad quod, leviori via ductus, sine magno labore, & sine ulla diffidentia, maturius perducipotuisse.*

Supposta a verdade referida: pareceo util, o declarar primeiro por leve, e simples caminho, e depois exactamente; porque se logo ao principio se carrega-se ao rude, e fraco entendimento do Estudante com muitas cousas, se faria de duas huma; ou desertarem do estudo, ou com grande trabalho, e talvez desconfiança (que ás vezes desvia a mocidade) chegassem mais tarde ao fim, do que era razão; a que sendo levados por melhor caminho, chegariao mais cedo, e sem desconfiança.

Remiss.

O mesmo methodo de estudar, e mais copiosamente, Imp. Justin. in praefact. Pandect. convem, L. 2. Cod. veter. jur. enucleand. A mesma razão, §. *sed non* 3. Inst. legat.

§. 3. *Juris praecepta sunt haec: honeste vivere, alterum non ledere, suum cuique tribuere.*

Os preceitos de Direito são trez: viver honestamente, não fazer dano ao outro, dar a cada hum o que he seu.

Remiss.

Estes preceitos de Direito, tambem



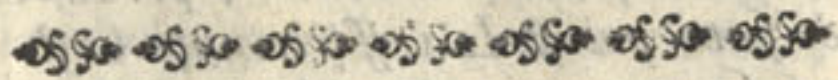
bem são contados na *L. justitia 10.*  
 verb. *juris præcepta sunt hæc: honeste vivere, alterum non ledere, suum cuique tribuere ff. de just. & jur. dos quæ Arouc. adn. in d. L. 2 10. §. 1. juris præcepta.* O Direito, pune humas couias, permite outras, e outras as defende, e prohi- be, como explica a glos. in d. *L. 10. verb. juris præcepta.*

§. 4. *Hujus studii duæ sunt positiones, publicum & privatum. Publicum jus est, quod ad statum rei Romanæ spectat. Privatum, quod ad singulorum utilitatem. Dicendum est igitur de jure privato, quod tripertitum est: collectum est enim ex naturalibus præceptis, aut gentium, aut civilibus.*

O Direito, de cujo estudo aqui se trata, ou he publico, ou he particular: publico, o que pertence aos negocios do estado Romano: particular, o que respeita aos de cada hum. Diremos do particular, o qual he tirado dos preceitos naturaes, ou dos costumes das gentes, ou do Direito Civil.

Remiss.

1 A mesma divizaõ, de publico, e particular, se conta, e com mais extençaõ, e subdivisaõ, na *L. 1. §. hujus studij ff. de just. & jur. & ibi Arouc. adn.* E a *L. omnes populi 9. ff. h. t.* diz, que todos os povos se governaõ por Leys, ou costumes: em parte usaõ do Direito proprio, e em parte do Direito commum a todos os homens, & §. 1. *Inst. jur. nat. gent. & civil.* e tudo comprova a *Ord. lib. 3. tit. 64.*



TIT. 2.

De de Jure Naturali, Gentium, & Civile.

*Jus naturale est, quod natura omnia animalia docuit Nam jus istud non humani generis proprium est, sed omnium animalium, (quæ in cælo,) quæ in terra, quæ in mari nascuntur. Hinc descendit maris atque fœmiuæ conjunctio, quam nos matrimonium appellamus: hinc liberorum procreatio, hinc educatio. Videmus etenim cætera quoque animalia istius juris peritia censer.*

Direito natural he, o que a natureza ensina a todos os animais; porque naõ he sómente proprio dos homens, mas dos brutos, do ar, da terra, e do mar.

Remiss.

Q Uanto ao Direito natural, *L. 1 §. jus naturale ff. just. & jur. ubi glos. & §. 11. Inst. h. t. L. jura sanguinis S. tom. 5. por Direito natural, deve o Pay alimenttar seu filho, L. 1. §. jus naturale L. fin. §. ipsum autem filium verb. sed. propter ipsam naturam Cod. bon. quæ liber. Boss. alim. cap. 1. n. 6. & 12. Guerr. tr. 2. lib. 3. cap. 1. n. 79. dix. L. 8. tom. 5. L. siquis á liberis §. denique ff. liber. agnosc. cap. jus naturale dist. 1. Themud. dec. 31. n. 3. dec. 27. n. 2. Do adoptivo, Arouc. adn. l. 1. n. 11. ff. adopt. O Direito natural naõ abriga ao filho, dix. *L. 8. tom. 5. Guerr. prox. n. 80. mas deve, de equidade, L. cum non solum §. ipsum Cod. bon. qualiber. Themud. dec. 28. á n. 13. 17. & 20. Cardos. verb. alimenta n. 14.**



5 Definição das Nupcias, pr. Inst. de patr. potest. L. 1. ff. rit. nupt. Cost. ad Cam. annot. 73. Dos mutuos e consentimentos, idem Cost. n. 8. L. ex hoc jure 5. ff. just. & jur. em quanto contrato.

§. 1. Jus autem civile á jure gentium distinguitur: quod omnes populi, qui legibus & moribus reguntur, partim suo proprio, partim communi omnium hominum jure utuntur, nam quod quisque populus ipse sibi jus constituit, id ipsius proprium civitatis est, vocaturque jus civile, quasi jus proprium ipsius civitatis, quod vero naturalis ratio inter omnes homines constituit, id apud omnes peraeque custoditur: vocaturque jus gentium, quasi quo jure omnes gentes utantur. Et populus itaque Romanus partim suo proprio, partim communi omnium hominum jure utitur. Quae singula qualia sint, suis locis proponemus.

O Direito Civil, se distingue dos das Gentes; porque todas as Naçoens, que se governaõ por Leys, ou costumes, he em parte por Direito proprio, e em parte pelo commum a todos os homens: e o proprio de cada hum, he o Civil; e o de que todos usaõ, he o das gentes; e assim se pratica no povo Romano. De cada hum dos quaes se dirá.

#### Remiss.

1 He tirado da L. omnes pupuli 9. ff. de just. & jur. e parece que esta Ley quer, que o Direito natural, seja o mesmo que o Direito das gentes, e este aquelle, & §. 11. Inst. h. t. & §. singulorum 11. Inst. rer. divis. vide Parlador differ. 2. confirma-se mais este §. 1. com a L. 1. pr. ff. acq. rer. dom. tom. 8. §. venditæ 41. Inst. rer. divis. (& sic intellige L. 1. §. 1. ff. just. & jur.)

He immutavel, §. 11. Inst. h. t. 3 dix L. 8. tom. 5.

§. 2. Sed jus quidem civile ex unaquaque civitate appellatur, veluti Atheniense, nam si quis velit Solonis, vel Draconis leges appellare jus civile Atheniense, non erraverit: sic enim & jus, quo Romanus populus utitur, jus civile Romanorum appellamus, vel jus Quiritum, quo Quirites utuntur. Romani enim á (Romulo,) Quirites á Quirino appellantur. Sed quoties non addimus nomen, cujus sit civitatis, nostrum jus significamus, sicuti cum Poetam dicimus, nec addimus nomen, subauditur apud Græcos egregius Homerus, apud nos Virgilius. Jus autem gentium omni humano generi commune est, nam usu exigente, & humanis necessitatibus, gentes humanae (jura) quaedam sibi constituerunt: Bella etenim orta sunt, & captivitates sequuta, & servitutes, quae sunt naturali juri contrariae. Jure enim naturali omnes homines ab initio liberi nascebantur. Et ex hoc jure gentium omnes pene contractus introducti sunt, ut emptio (&) venditio, locatio (&) conductio, societas, depositum, mutuum, & alii innumerabiles.

O Direito Civil, tem o nome de qualquer Cidade: Como dos Athenienses; pelo que o que chamar as Leys de solhaõ, e Dracaõ, Direito Civil dos Athenienses, naõ erra: ao do Povo Romano se chama Civil dos Romanos, ou Quiretes, pelos fundadores; mas naõ lhe dando o nome da Cidade, se entende dos Romanos, como quando se diz, o Poeta, que nos Gregos he Homero, e entre os Latinos Virgilio. O Direito das Gentes, he commum a todas as Naçoens; porque os homens por necessidade ordenaraõ certas Leys para si, das quaes nasce-



raõ as guerras, e se leguiraõ os ca-  
tiveiros, contrarios ao Direito natu-  
ral; porque conforme a este, todos  
os homens eraõ livres de seu nasci-  
mento: e quasi todos os contratos  
foraõ introduzidos do Direito das  
Gentes, compra, e venda, loca-  
çaõ, e conducçaõ, sociedade, de-  
posito, e emprestimo, e outros in-  
numeraveis. (Destes *Inst. lib. 3. ex  
tit. 14.*)

Remiss.

- 1 Na primeira parte, fala histori-  
camente, como Gramatico, ou Rhetorico. Na segunda, parece que dis-  
tingue o Direito das Gentes, do  
Direito natural; porque aquelle he  
do uso dos hommens, *L. 1. §. ff.  
just. & jur.* e este, natural, he de  
todos os animaes, *d. L. 1. § pen. jus  
naturale*, vide *Parlador. differ. 3.  
& supr. §. 1. h. t.*
- 2 De Direito natural todos os ho-  
mens nasciõ livres, *L. manummis-  
siones 4. vers. utpote cum jure natu-  
rali omnes liberi nascantur ff. just.  
& jur. L. quod attinet 32. tom 5.  
Arouc d. L. 4. & in L. 3. n. 2 & L.  
libertas 4. §. 1. n. 1. ff. stat. hom.*
- 3 As guerras se introduziraõ pelo  
Direito das Gentes, *ut d. §. 2. & L.  
ex hoc jure 5. ff. just. & jur. & ibi  
Ægyd. p. 1. cap. 1. ex pag. 25.* e tam-  
bem a divisaõ dos Dominios, co-  
mercios, e contratos que se aper-  
feicõ com os consentimentos,  
*Ægyd. supr. cap. 5. & 7. & seqq.  
Cost. ad Cam. annot. 72. 73. & 74.*
- 4 Outros foraõ introduzidos por Di-  
reito Civil, conclue a dita *L. ex  
hoc jure*, *Ægid. cap. 11.* Os testa-  
mentos, tambem saõ do Direito das  
Gentes, mas a solemnidade foy in-  
troduzida por Direito Civil, *P. Pi-  
nbeir. de testam. proem. ex n. 6. Mo-  
lin. primog. lib. 1. cap. 2. n. 6. & lib.  
3. cap. 3. n. 14.*
- 5 O Direito Civil, he o que nem  
em tudo se aparta do Direito natu-

ral, ou das Gentes, nem o segue  
em tudo; porque, se ou acrescenta,  
ou diminue, he Direito proprio: e  
se regula pela razaõ civil, *Arouc.  
adn. L. jus civile n. 1. ff. just. & jur.*

As Leys, Estatutos, e Regimen-  
tos, saõ o nosso Direito commum,  
*Arouc. adn. d. L. jus civile 6. n. 3.  
& L. 9. ff. just. & jur. & allegat. 59.  
n. 9. Portug. lib. 2. cap. 10. n. 34. lib.  
3. cap. 15. n. 13. Pinh. testam. disp.  
5 sect. 3. n. 410. dix. proem. n. 21.  
Moraes lib. 1. cap. 7. n. 67. Glz. ad  
Ord. lib. 3. tit. 64. pr. n. 2.*

§. 3. *Constat autem jus nostrum,  
quo utimur, aut scripto, aut sine  
scripto: ut apud Græcos . . . i. le-  
gum aliæ (sunt) scriptæ, aliæ non  
scriptæ. Scriptum autem jus est lex,  
plebiscitum, Senatusconsultum,  
principum placita, magistratum  
edicta, responsa prudentum.*

O Direito praticado, ou he es-  
cripto, ou naõ escripto, como tam-  
bem dizem os Gregos. O escripto,  
se subdivide em seis partes: Leys,  
deliberaçaõ do Povo commum, pa-  
recer do Senado, vontade do Prin-  
cepe Soberano, Edictos dos Ma-  
gistrados, e Respostas dos Sabios.

Remiss.

Que o Direito, ou he escripto,  
ou naõ escripto, conclue a *L. jus  
Civile 6. vers. hoc igitur jus nos-  
trum constat aut ex scripto, aut sine  
scripto, ut apud Græcos ff. just. &  
jur. ubi Arouc.*

Das ditas seis partes, *L. jus au-  
tem 7. ff. just. & jur. ubi Arouc.* aon-  
de o texto faz segunda definiçaõ do  
Direito Civil.

§. 4 *Lex est, quod populus Ro-  
manus senatorio magistratu inter-  
rogante (veluti Consule) constitue-  
bat. Plebiscitum est, quod plebs ple-  
bio magistratu interrogante (veluti  
Tribu-*



Tribuno) constituebat, plebs autem a populo eo differt, quo species a genere: nam appellatione populi, universi cives significantur, connumeratis etiam patriciis & senatoribus. Plebis autem appellatione; sine patriciis & senatoribus ceteri cives significantur, sed & Plebiscita, lege Hortensia lata, non minus valere, quam leges coeperunt.

Ley he o que o Povo Romano ordenava, perguntado pelo Magistrado do Senado, como Consul. Plebiscito, he o que o Povo commum ordenava, perguntado pelo Magistrado popular, administrador da plebe, como era hum Tribuno. Porém o Povo, e plebe se distinguem, como a especie do genero; porque o Povo comprehende Cidadãos, Cavalheiros, e Senadores; e a Plebe, se entende sómente dos Populares. E destes pareceres do povo commum, chamado Plebiscita, os que foraõ ordenados pela Ley Hortensia, começaraõ a naõ ter menos força que as Leys.

### Remiss.

- 1 Esta definição da Ley, he tirada da L. 1. ff. de Legib. He hum preceito commum que rege a todos, e a que todos devem obedecer, L. 3. & L. 9. § omnes Cod. de legib ubi Glos. Arouc. in d. L. 1. n. 1. ff. de legib. cap. 1. dist. 2. cum seqq. cap. 3.
- 2 dist. 1. cap. 2. dist. 4. Comprehende ao Pagaõ, e ao Soldado; ao mayor, e pupillo; ao pobre, e ao rico, e a todas as pessoas; e assim baraõ, como femea, L. in fraudem 15. §. fin. ff. testam. milit. L. si sine 32. §. fin. ff. admin. tut. L. & in maiorib. 20. Cod. de appellat. §. 16. Inst. rer. divis. L. 9. §. animadvertendum ff. quod met. caus. L. nihil ff. ad Maced. L. 1. ff. verb. sign. tom. 6. & §. 6. fin. h. t.
- 3 Ley, que falla geral, tambem se

deve de entender geralmente, L. 1. §. generaliter. ff. legat. præstand. L. de pretio 8. ff. public. in rem act. Barb. ax. 136. Arouc. adn. L. 1. n. 1. fin. ff. de legib. Barb. L. 1. §. 1. n. 4. & 14. ff. sol. matr. Valasc. conf. 51 n. 21. & emphit. quest. 22. n. 5. & passim DD.

Ley. Magistrado mudo; o Magistrado, Ley que falla, Arouc. adn. L. 2 n. 3. ver. nam & Lex (e que da palavra Rex para Lex, só se muda a letra primeira) ff. de legib.

Obriga depois da aceitação, Arouc. adn. L. de quibus 32. §. 1. n. 4. ff. de legib. ubi DD. e de dous mezes da sua publicação, Auth. ut facte novæ constitutiones Collat. 5. mas naõ ao Cidadão que veyo de novo, Arouc. d. L. 1. n. 8. ff. de legib.

O delinquente, fica obrigado como de seu contentimento; e o offendido, como credor, L. imperatores 15. ver. ipse te huic pena subdedisti ff. jur. fisc. L. 12. ver. sed & si ex delicto tom. 6. L. fin. pr. ff. ad leg. Jul. magest. Arouc. d. L. 1. n. 11. ff. de legib. L. quod quis 203. tom. 6. Guerr. tr. 1. lib. 4. cap. 9. á n. 76.

Ley, he para cõ casos mais frequentes; porque naõ pòde trazer todos, L. neque leges 10. L. & ideo, 11. L. non possunt. 12. ff. de legib. ubi Arouc. L. 4. ff. præscript. verb. e se recorre ao semelhante, Arouc. d. L. 12. & in L. 7. ou modos da Ord. lib. 3. tit. 64. ou do Principe, Arouc. d. L. 11.

Alguma vez se considera mais dito, e menos escrito, na Ley, L. cum avus 102. ff. condit. & demonstr. L. cum acutissimi 30. Cod. fideicommiss. Arouc. d. L. 12. n. 1. ff. de legib. explica; Gabr. comm. lib. 4. concl. 2.

A virtude da Ley he, imperar, prohibir, permittir, punir, L. legis virtus 7. & ibi Arouc. ff. de legib. & in L. 1. n. 2. ff. const. Princ. dix. §. 3. Inst. just. & jur.

Vozes do Povo, L. decurionum 10



12. Cod. de pæn. cap. ad nostram 3. de consuetud.

- 13 Entre os Consultos, se toma o genero pela especie; e esta pelo individuo: como Eitico escravo, glos. & ibi DD. in L. 2. §. 1. ff. reb. cred. si lert. petat. Bart. in L. Mævius §. duobus ff. legat. 2. Barb. in L. legato 37. n. 2. ff. de legat. 1. e assim he entre a plebe, e o povo, porque este he genero, e aquella especie, ut h. §. dix. L. plebs. 238. tom 6. Barb. appellat. 201. Parlador. differ. 31. n. 1. & 4.

§. 5. *Senatusconsultum est, quod Senatus juber, atque constituit. Nam cum auctus esset populus Romanus in eum modum, ut difficile esset in unum eum convocari legis sancienda causa: equum visum est, Senatum vice populi consuli.*

O Senado Consulto, ou sentença dos Senadores, he o que o Senado manda, e julga. Porque como o Povo Romano estava augmentado, e senão podia ajuntar em hum lugar, para fazer Ley; pareceo justo, que, em lugar do Povo, se pedisse conselho do Senado.

Remiss.

1 Este §. he conforme á L. 2. §. deinde quia difficile plebs convenire cepit, populus certe multo difficilius in tanta turba: hominum ff. orig. jur. e diz que se observa o que constitua: convem, L. in ambiguis 9. & ibi Arouc. ff. de leg. ea glos. verb. non ambigitur, Conta acçoens provindas dos Senadores.

- 2 Neste Reyno, attende-se aos bons exemplos do Senado, Ord lib. 3. tit. 64. ubi Barb. & Glz. Arouc d. L. 9. n. 3. e ainda que se deve julgar pelas Leys, e não por exemplo, L. nemo Cod. sent. & interl. omn. jud. Barb. ax 86. n. 3. Portug. lib. 2. cap. 10. n. 42. Pinheir. emphit. disp. 2. sect.

3. n. 35. Com tudo falla de mão exemplo, d. ax 86. n. 3. Portug d. n. 42. Peg. maior. cap. 10. n. 402. ex med. porque os bons se attendem, Ord. d. tit. 64. & Barb. n. 6. & Glz. Arouc d. L. 9. n. 3. ff. de legib. ut supr. n. 2.

E a pratica, como melhor, interprete, he Ley subsidiaria, Barb. n. 9. Arouc. allegat 60. n. 24. & in L. 37. pag. 100. ff. de legib. Maced. dec. 77. n. 1. dix. §. 6. Inst. satisfat. Vella disert. 47. n. 21. & 57. e se deve guardar nas Provincias como Ley da Corte, §. quam firmam 7. Inst. de satisfat. Phæb. dec. 64. n. 5. Cabed. dec. 2. n. 11. dec. 3. n. 5. Gam. dec. 16. n. 7. Valasc. cap. 19. n. 20.

§. 6. *Sed & quod Principi placuit, legis habet vigorem: cum lege Regia, quæ de ejus imperio lata est, populus ei, & in eum omne imperium suum & potestatem conferat. Quodcunque ergo Imperator per Epistolam constituit, vel cognoscens decrevit, vel edicto præcepit, legem esse constat, hæc sunt, quæ Constitutiones appellantur. Plane ex his quedam sunt personales, quæ nec ad exemplum trahuntur, (quoniam non hoc princeps vult.) nam quod alicui ob meritum indulget, vel si quam pœnam irrogavit, vel si cui sine exemplo subvenit: personam non transgreditur. Aliæ autem, quum generales sint, omnes proculdubio tenent.*

O parecer do Principe, tambem tem força de Ley; visto que pela Ley Regia, o povo lhe transferio todo o Poder; e por isso, o que ordena por carta, ou determina por sua resolução, ou o poem em Edicto, he como Ley, e se chamaõ Constituiçoens; entre as quaes ha algumas dirigidas a pessoas particulares, as quaes não vem em exemplo, por não ser da vontade do Principe: Como se faz Merce, ou perdoa



perdoa a pena ; porque não passa da pessoa a quem se faz. Porém as geraes, tem força de obrigar a todos.

## Remiss.

- 1 Este §. foy transcripto da L. 1. ff. const. Princ. & ibi Arouc. adn. pag. 117. usq. pag. 123. que plenamente illustra este §. e comprova Ord. lib. 3. tit. 76. §. 3. e Bart. d. L. 1. diz, que o parecer do Principe, com animo de fazer Ley, tem essa força, senão respeita a pessoa particular, Alvar. Solan. Coment. ad regim. proam. n. 17. pag. 3. e a glos. mostra aonde fica a Ley Regia, feita por Hortensio admiravel Orador, ut in L. 2. vers. novissimè, vers. igitur, & vers. mox cum ff. orig. jur. e passaraõ seu poder ao Principe, por Oraçaõ daquelle Orador.
- 2 Ley do Imperio, se chama à L. ex imperfecto 3. Cod. de testam. aonde diz, que nenhuma cousa he taõ propria de Imperio, como o viver conforme às Leys, & probat, L. digna vox 4. Cod. de legib. L. pen. Cod. pracib. imp. r. offer. L. fin. Cod. si contr. jus vel util. pub. Novel. 73. Galo de frust. disp. 5 art. 3. ex n. 27. & disp. 3. art. 1 n. 26. e ainda que o Principe não he sujeito à Ley, vive conforme a Ley, ut §. 8. Inst. quib. mod. testam. infirm. & ibi dix. & Arouc. adn. L. Princeps 31. n. 1.
- 4 ff. de legib. e ao licito, anda anexo o honesto, L. 144. & L. 197. tom. 5.
- 5 Da fé do Principe, Galo d. art. 3. n. 29. Peg. tom. 2. ad Ord. pag. 125. n. 23. & 27.
- 6 O Reyno, e a sua successaõ, descende do Direito das Gentes, L. ex hoc jure vers. regna condita & ibi glos. & Aegid. cap. 3. ff. just. & jur. Valasc. de just. aclamat. p. 2. pont. 1.
- 7 §. 4. n. 25. O Direito das gentes, só reconhece o modo de succeder hereditario, §. ceterum 3. Inst. legit. agn. success. Dos morgados por Direito civil, pr. Inst. fideic. hered. Ord.

lib. 4. tit. 100. e o mesmo he ser Capella, dix. L. 8. tom. 5.

Quanto ao privilegio pessoal, e 8 que se extingue com a pessoa, L. 68. L. 196 tom. 5. cap. privilegium 7. tom. 7. pag. 8. Arouc. L. 1. §. 2. d. n. 1. ff. de const. Princ. & n. 4. 6. 13. & 14. ou fosse pedido, ou de moto proprio, Ord. lib. 3. tit. 38. §. 6. Phab. dec. 19 n. 10. Cost. privileg. credit. praelud. 1. proam. Carlen. de judic. tit. 3. disp. 13. n. 40. A causa limitada, 10 produz effeito limittado, L. 16 ff. acq. rer. dom. tom. 8. Barb. ax. 40 n. 29. Arouc. d. L. 1. n. 13. ff. const. Princ.

Em duvida se prezume pessoal, 11 por odiolo, Giurb. feud. §. 2. glos. 10. n. 81. Como em favor da liberdade, 12 prezumida, a menor sujeiçaõ, L. 1. & ibi Arouc. adn. §. 2. ff. constit. Princ. & in L. 4. n. 3. ff. stat. hom. Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 9. n. 13. & 14.

Quanto a determinar o Principe 13 com conhecimento, he ouvindo as partes, L. 3. ff. his que in testam. delent. Arouc. adn. L. 1. §. 1. n. 3. 4. 5. ff. const. Princ. Ord. lib. 3. tit. 76. §. 3. e 14 só o Principe a pòde retratar, Arouc. n. 3. fin. Aegid. de just. & jur. p. 1. cap. 8. n. 23. salvo por via, e causa de 15 obrepçaõ, de que conhece o Juiz executor, Ord. lib. 2. tit. 43. & ibi Peg. tom. 12. in pr. n. 15. & seqq. & n. 106. pag. 101.

Mas não se diz obrepticio, quan- 16 do procedeo informaçãõ para a graça, e resoluçaõ, ut per Nogueir. Cyriac. Grat. & aliis Peg. ad Ord. d. lib. 2. tit. 43. ad rubr. glos. 1. n. 31. Casareg. Comert. disc. 99. n. 54. Jacob. de Comitib. dec. Sen. 12. per tot. & n. 13. & 14.

Quanto aos Ediçtos, honestos, 17 e uteis aos subditos, L. 3. & L. 4. Cod. de Legib. e assim se devem guardar, Arouc. adn. L. 1. §. 1. n. 7. ff. const. Princ.

§. 7. Prætorum quoque edicta non modicam obtinent juris auctoritatem.



ritatem. Hoc etiam jus honorarium solemus appellare: quod qui honores gerunt, id est, magistratus, auctoritatem huic juri dederunt. Proponebant & Aediles Curules edictum de quibusdam causis, quod & ipsum juris honorarii portio est.

Os Edictos dos Pretores, tambem tem authoridade de Direito, chamado de *Hmra*, dada pelos Magistrados. Outrosim os Vedores dos Edificios, chemados *Aediles curiales*, ou *Almotaceis*, punhaõ Edital; o que he parte do Direito honorario.

Remiss.

1 Direito Honorario, se chama ao introduzido pelo Pretor, e causas que expende a *L. jus autem vers. jus praetorium est & ibi Arouc. adn. pag. 33. ff. de just. & jur.* e para o mais, *L. 2. ff. orig. jur. & §. 10. vers. honorarium dicitur, quod ab honore praetoris venerat. & §. de inde Cornelius Sulla, & §. ergo ex his omnibus.*

2 Tambem a remuneraçãõ do Advogado, he honoraria, *Arouc. adnot. d. L. 7. vers. jus praetorium n. 2. ff. just. & jur.*

3 Dos nossos Almotaceis, e Edificios, *Ord. lib. 1. tit. 68. & ex §. 22. ubi Glosatores, Barb. & Peg. Ord. lib. 3. tit. 78. §. 4. Arouc. tom. 2. pag. 42 n. 21.*

4 Com authoridade judicial, & judicis, nenhum deve ficar de cepto, *L. 1. Cod. is qui vern. etat. impetr. Bart. in L. is qui reus n. 12. ff. publ. judic. Maced. dec. 71. Themud. dec. 72. Leit. tr. 2. q. 3. n. 8. & quest. 8. n. 10 Valasc. alleg. 67. n. 31. Aegy. L. ex hoc jure 5. p. 1. cap. 10. n. 51. Farin. conf. 45. n. 49. conf. 59. n. 16.*

5 Quando hum Juiz manda entregar, o que por outro juizo estava impedido, e deve o naõ duvidar, o que retem a causa, *L. ait. praetor 7. Tom. I.*

§. permittitur ff. min. Gam. dec. 303. num. 3. Grat. cap. 485. an. 5. cap. 906. n. 2. & 13. Salgad. reg. protect. p. 4 cap. 7. an. 153.

§. 8. Responsa prudentum sunt sententiae & opiniones eorum, quibus permittum erat de jure respondere, nam antiquitus constitutum erat, ut essent, qui jura publice interpretarentur, quibus a Cesare jus respondendi datum est, qui Jurisconsulti appellabantur, quorum omnium sententiae & opiniones eam auctoritatem tenebant, ut judici recedere a responso eorum non liceret, ut est constitutum.

As repostas dos Prudentes, saõ os praceres daquelles, a quem era permittido responder de Direito, chamados *Jurisconsultos*; cujos pareceres tinhaõ tal authoridade, que naõ era licito ao Juiz apartar-se das suas repostas.

Remiss.

As repostas dos Prudentes se contavaõ entre o Direito naõ escripto, *L. 2. §. his legibus & §. ita in Civitate ff. orig. jur.*

Dos Advogados, *Ord. lib. 1. tit. 48.* o como devem ser, *P. Ant. Vi-eyr. ex S. Boaventura tom 9 Serm. 6. n. 254 pag. 244 Parlador. lib. 1. cap. 2.* Saõ Soldados da Republica, e taõ necessarios como os militares, *L. advocati 14 ff. advocat. divers. judic. proem. Inst. pr. & Ord. prolog.* e tem o mesmo privilegio, *Bent. Aegid. director. advocat. Parlador. rer. quotid. cap. fin. p. 5. §. 3. n. 23. vide, L. 28 & 173 pr. tom. 5.*

A commua opiniaõ dos DD. he Ley subsidiaria, *Ord. lib. 3. tit. 64. §. 1. fin. L. Divi fratres 17. vers. plurimum juris authorum ff. jur. patr. Maced. dec. 21 n. 12. Barb. ad Ord. d. tit. 64. pr. n. 8. & §. 1. n. 4.* e bastará que hum atteste da pratica, *Maced. ced.*



ced. dec. 12. n. 6. Mascard. concl. 426. n. 11.

§. 9. Sine scripto jus venit, quod usus approbavit, nam diuturni moris consensu utentium comprobati, legem imitantur.

O Direito não escripto, porvem do que o costume tem approvado: porque os costumes de longo tempo, approvados por commum consentimento, são semelhantes às Leys.

Remiss.

1 Este §. do Direito não escripto, he tirado da *L. de quibus 32. ff. de legib & S. C. vers. in veterata consuetudo pro lege non inmerito custoditur*, & ibi *Arouc. tom 1 p. 105.* aonde abona o costume por Ley, & *ultra Ord lib 3. tit. 64.* que na falta de Ley do Reyno manda julgar pelo estillo.

2 Porém, esse costume deve ser uniforme, e não vario, *L. semper 34. vers. quid ergo si neque regionis mos apparat, quia varius fuit. tom 5. & dix. L. 9 d tom 5. Barb. ad Ord. d. tit. 54 pr. n. 11. Arouc d. L. 33 n. 2.*

3 Mas ainda havendo Ley, se toma o costume, e observancia por interpretação, e isto quer dizer a dita *L. de quibus 32. L. 37. L. 33. L. 34. L. 35. L. 36 ff. de legib. ubi Arouc & allegat 69 n. 11 & ex n. 24. vide, L. 1. L. 2. L. 3. Cod. quæ sit. long. consuetud. Novel. 14 cap. 3. & seqq. Barb. ax. 56. Ord. lib. 4. tit. 46. & Arouc. supr.*

4 Do costume de fallar, *dix. rubr. L. 87. L. 132. tom 6. Auth. de nupt. §. ex consuetudine pr. vers. secundum collat. 4.*

§. 10. Et non ineleganter in duas species jus civile distributum esse videtur, nam origo ejus ab institutis duarum civitatum, Athenarum scilicet, & Lacedæmoniorum,

fluxisse videtur. In his enim civitatibus ita agi solitum erat, ut Lacedæmonii quidem magis ea, quæ pro legibus observabant, memoriæ mandarent: Athenienensis vero ea, quæ in legibus scripta comprehendissent, custodirent.

Nam sem razaõ está repartido nas ditas duas especies o Direito Civil; porque veyo das duas Cidades de Grecia, Athenas, e Lacedemonia; nas quaes os Lacedemonios tinhaõ suas Leys na memoria, e os Athenienses, escriptas.

Remiss.

Os Romanos, *adinstar, L. 2. & L. 4. ff. orig. jur. em Portugal, Ord. lib. 3. tit. 64. lib 1. tit. 5. §. 4. lib. 3. tit. 75. & tit. 87. §. 1.*

§. 11. Sed naturalia quidem jura, quæ apud omnes gentes peræquæ observantur, divina quadam providentia constituta, semper firma atque immutabilia permanent. Ea vero, quæ ipsa sibi quæque civitas constituit, sæpe mutari solent, vel tacito consensu populi, vel alia postea lege lata.

Os Direitos naturaes, que todas as naçoens guardam, estabelecidos por Providencia Divina, sempre estão firmes; porém os constituidos por alguma Cidade, se mudaõ, ou por tacito consentimento do Povo, ou outra Ley superveniente.

Remiss.

O Direito Natural, immutavel, *ut h §. §. 11. Inst. Rer. divis. §. 2. Inst. legit. agnat. tutel. L. 8. tom 5. & supr. pr. Inst. h. t. Portug. lib. 2. cap. 11. d. n. 4. lib. 3. cap. 18. á n. 55. Molin. primog. lib. 3 cap. 3 n. 17.* Nada he prohibido jure divino, que seja permittido jure naturali, (este teve accre-



acreeentamen o ) Galo de frust disp. 3. art. 1. n. 58. disp. 40. n. 7. ex D. Thom. ib- nihil est in lege Evangelica de præcepto, quod non sit jure naturæ, exceptis Sacramentis, & quæ ad fidem pertinent D. Thom. 1. 2. quæst. 108 art. 1. & 2. & quæst. 4. art. 23 dix. L. 8. tom. 5.

3 Mudança do Direito Civil, L. jus civile 6. ff. de just. & jur. & ibi Arouc d. L. de quib. 32. 35. & 36 ff. de legib & ibi Arouc.

4 Abroga-se a Ley, pelo uso contrario, prescripto por tempo legitimo ( em effeito, e não sem chegar o caso ) per jura & DD. Arouc. adn. d. L. 32. n. 13. & 14. L. 2. ff. const.

5 Princ. & ibi Arouc. pag. 124. Re-prova as novidades Arouc. & in L.

6 minime 23 ff. de legib. Lemita, senão veyo em pratica, Arouc. d. L. 32. d. n. 14.

7 Em que consiste o Direito, por regra commua, L. totum 41. seu L. fin. ff. de legib. ubi Arouc. & Sanch. matr. lib. 2. disp. 14. n. 4. vide, § 9. h. t.

§. 12. Omne autem jus quo utimur, vel ad personas pertinet, vel ad res, vel ad actiones. Et prius de personis videamus, nam parum est jus nosse, si personæ, quarum causa constitutum est, ignorentur.

Todo o Direito de que usamos, ou respeita ás pessoas, ou ás cousas, ou às acçoens; e primeiro trataremos das pessoas; porque pouco importa saber o Direito, sem saber das pessoas, a cujo respeito foy ordenado.

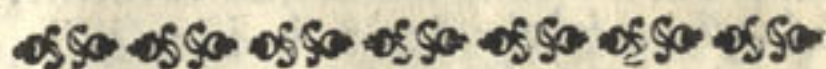
Remiss.

Este §. quanto á primeira parte, he tirado da L. 1. ff. stat. hom. ubi Arouc. adn. n. 1. e quanto à segunda, 2 ex L. 2. ff. d. tit. ubi latiss. Arouc. Primeiro se deve tratar das pessoas, e depois das cousas, L. quidam refe- Tom. I.

runt ff. jur. codicill. L. 24. Cod. procur. d. §. fin. Inst. h. t. Ord. lib. 3. tit. 20. §. 10. & 11. tit. 21. §. 2. tit. 49. §. 1. Arouc. in d. L. 2. n. 6 ff. stat. hom.

Em todo o juizo, antes de tudo, se deve tratar da legitimidade das pessoas, Scilicet, Juiz. Autor, Reo, e procurador, Ord. lib. 3. tit. 27. §. fin. tit. 82. §. 3. tit. 20 pr. & §. 10 cap. forus de verb. sign. L. si quæramus 4. ff. de testam. L. non ignorat Cod. qui accus. non poss. L. quidam referunt Cod. de jur. codicill. L. licet 24. Cod. procur. glos. singul. in L. 2. Cod. Edict. Div. Adr. toll Barb. ad Ord. lib. 3. tit. 20. §. 9. n. 4. Moraes lib. 3. cap. 2 n. 3. Carleu de judic. tit. 2. disp. 4. Olea cess. jur. tit. 6. quæst. 9 Parej edict. tit. 6. resol. 2. e he axiomatico, primum de personis, postea de rebus, L. fin. Cod. in officio testam. Arouc. L. 2 n. 4. & 6. ff. stat. hom.

A Instituta, trata das pessoas h. lib. 1. extit. 3. Das cousas, e modos de as adquirir em particular, e pelo universal, lib. 2. & 3. usq. tit. 14. deste em diante, das obrigaçoens, contrato, e quasi contrato, e sua resolução; e no lib. 4. das que nascem dos delictos, dannos, injuria, quasi delicto; e depois das acçoens, exceiçoens, intredictos, officio de juiz, e delictos publicos. E porque pessoas se adquire o dominio, lib. 2. tit. 9. e a obrigação, lib. 3. tit. 29.



## T I T. 3.

### De Jure personarum.

Summa itaque divisio de jure personarum hæc est: quod omnes homines, aut liberi sunt, aut servi.

A divisão das pessoas, geralmente falando, he esta: que todos os



homens, ou são livres, ou são escravos.

## Remiss

- 1 **E**sta divisão de pessoas (em summa) he tirada da *L. in summa itaque 3. ff. stat. hom. & ibi Arouc. adn. pag 130.* assim he summada a divisão das cousas, *L. 1. ff. rer. divis. e a posse, L. 3. §. ex contrario ad fin. ff. adq. poss. tom. 8 pag 43.*
- 2 Em summa, tres são as cousas porque o predio inferior dá servidão ao superior, *L. in summa tria sunt 2 ff. aqua & aqua pluriæ arc. Arouc. L. libertas 4. n. 3. fin. ff. stat. hom. scilicet, Lex, natura loci, voluntas, ut in tex e mais não deve, nem para manufacto, Arouc. prox.*
- 3 E assim em summa, o que se diz geralmente, *L. in summa 65. pr. ff. condit. indebit & d. p. Inst. h. t. de jur. person.*
- 4 *Omnes homines*: todos os homens, a nenhum exclue, porque adicção *omnis*, he universal affirmativa, que tudo comprehende, e nada exclue, *L. omnia 7 ff. reb. credit L. 1. ff. legat. 1. L. 1 L. Julianus L. testarem ff. legat. 2. L. à procuratore Cod. mandat. Barb. dict. 241. Ord. lib. 4. tit. 62. pr. Valasc. loc. com. lit. O. n. 17. Arouc. L. 3. n. 3. & 4 ff. stat. hom. Cald. empt. cap. 9. n. 5. Altogr. lib. 2. com. 32. n. 14. conf. 35. n. 1. cap. solitæ de maior. & obedient. Apost. ad Hæbr. cap. 2. ibi in eo enim, quod omnia ei subjicit, nihil dimisit non subiectum ei, ex Cyriac. con- 5 tr. 81. n. 6. Pelo contrario adicção *nullus*, he universal negativa, que exclue tudo, *Barb. dict. 229.**
- 6 *Aut liberi, aut servi*; ou são livres; ou são escravos, he conforme ao Direito das Gentes, que, reconhecendo os escravos, admitio a manumissão, § 2. *Inst. jur. nat. L. manumissiones 4. & ibi Arouc. n. 1. ff. de just. & jur. L. in summa 3. ver.*

*quod omnes homines, aut liberi sunt, aut servi ff. stat. hom. & ibi Arouc. adn. n. 2.* porque de Direito natural, 7 todos os homens nasciam livres, §. 2. *verf. jure enim naturali Inst. de jur. nat. d. L. 4. verf. utpote cum jure naturali omnes liberi nascerentur, nec esset nota manumissio, cum servitus esset incognita; sed postea quam jure gentium servitus invasit, secutum est beneficium manumissionis, & ibi Arouc. n. 1. ff. just. & jur. & d. L. 3. n. 2. ff. stat. hom. & L. 4. §. servitus ff. eod. dix. L. 32. tom. 5.*

O Direito Civil, não reconhece o escravo, se não para o haver por nada *L. in personam 22. L. quod attinet 32. & L. fin. tom. 5. Arouc. d. L. 4. §. ff. stat. hom.* he havido por morto, *L. 209. tom. 5. & dix. L. 22. eod. Novel 23. cap. 9. Arouc. L. 5. §. 1 sub n. 19 ff. stat. hom. Peg. 6. for. cap. 209 n. 43.* Não pôde ser testemunha, §. *testes 6. Inst. testam. ordin. Ord. lib. 3. tit. 56. §. 3. lib. 4. tit. 85. pr. Barb. in cap. forus n. 7. de verbor. sign.* Nem pôde estar em juizo, *L. servus 6. & seqq. Cod. de judic.* Nem ser tutor, ou curador, *L. in servili 7. Cod. qui tut. vel curat. dar. poss. 1. Inst. testam. tutel.* Nem ser arbitro, *L. pedibus 7. pr. & §. ff. recept. arbitr. L. illa verba 68. ff. recept. arbitr.* Nem ser auzente a causa da Republica, *L. fin. tom. 5.* porque nos officios se requerem pessoas livres, e os não podem exercitar os escravos, *L. 175. tom. 5.*

Não he possuidor, ( he possuidor, ) e por isso não prescreve, *L. qui in servitute 118. tom. 5. Arouc. adn. L. 4. §. 1 n. 10. ff. stat. hom.* Nada tem de seu, nem o pôde ter, *L. paterfam. 182. verf. quem admodum nec servus bona tom. 6 pag. 101. §. item vobis 3. Inst. per quas pers. cuiq. L. recte 13. ff. ex quib. caus. maior. Arouc. d. L. 4. §. 1 n. 10. ff. stat. hom. Peg. 6. for. cap. 209. á n. 31.* Mas he capaz de cousa que consista em facto



Et o. §. sed cum 2. Inst. stip. serv. L. 44. ff. condit. & demonstr. dix. L. illa verba 68. n. 6. tom 6. pag. 46. Arouc. d. L. 4. §. 1. n. 13. ff. stat. hom.

§. 1. *Et libertas quidem (ex qua etiam liberi vocantur) est naturalis facultas ejus, quod cuique facere libet, nisi quid vi aut jure prohibetur.*

A liberdade ( donde tambem vem o nome de livres ) he hum poder natural de cada hum fazer sua vontade; não lhe sendo impedido por força, ou defezo por Direito.

## Remiss.

1 Esta definição da liberdade, he traslada da das proprias palavras da *L. libertas 4. ff. stat. hom. & ibi Arouc. adn. n. 1. Arpr. princ. Inst. servit. n.*

2 10. De que se infere, que a liberdade se presume, por qualidade natural, em quanto se não prova o contrario, *Alciat. pres. regul. 1. Menoch lib. 1. pres. 13. n. 3. & 5. Mascard. concl. 869. Pacian. prob. lib. 1. cap. 53. & lib. 2. cap. 2. n. 5. Arouc. adn. L. 4. n. 1. ff. stat. hom. auth. quib. mod. nat. effic. legit. §. liceat igitur.*

3 Como em juizo, hum deve ser A. e outro R. porisso primeiro se a virgua qual possue, §. *retinenda 4. Inst. interd. tom. 4. Arouc. L. 4. n.*

4 2. ff. stat. hom. E a respeito da prova da liberdade, se deve considerar o ultimo estado; porque ainda que a liberdade do homem se presume, se estiver na escravidão, deve provar a liberdade; e se estiver nesta, deve o outro provar a escravidão, *L. libertis 7. §. fin. ff. liber. caus. L. circa 14. ff. de prob. L. moveor 4. Cod. servit. export. L. matrem ubi glos. & Bart. & in L. ad probationem 22. Cod. prob. L. quod autem 10 ff. liber. caus. L. sicut. S. §. sed si queritur ff. si serv. vend. L. 5. vers. quod si forte ff.*

*usufr. petat. Menoch. pres. 89. n. 8. Masc. verb. servitus. concl. 1306. n. 4. fin. Ant. Matheu servit. disp. 8. n. 23. Arouc. d. L. 4. n. 2 ff. stat. hom. E 5 he regular; que o que tem posse não prova, e se presume senhor, e esta presumpção, juris, faz prova liquida, e releva deste encargo, *Guerr. tract. 2. lib. 2. cap. 9. ex n. 2. & passim DD. & dix. L. 1. §. si vir uxori 2. à n. 72. ff. de adq. poss. tom. 8. pag. 12.**

Mas se não consta desta posse, e estado, se deve presumir a quasi posse, e estado da liberdade; e no seu concurso, e igualdade das provas, pela liberdade natural, e qualidade da natureza, *Bald. in L. 2. n. 4. Cod. sent. & interloc. Salicet. in L. 1. n. 11. Cod. testam. que assim entendem a glos. in L. matrem Cod. prob. Arouc. d. L. 4. n. 2. vers. tamen ff. stat. hom. E em duvida, a favor da liberdade, *dix. L. 20. & L. 9. & L. 179. tom. 5. L. si speculum 10. §. 1. ff. man. testam. Ant. Fabr. in Papin. tit. 3. pr. 2. illat. 4. Arouc. d. L. 4. n. 2. Entre as sentenças dos juizes, prevalece a da liberdade. *L. inter pares 38. ff. de judic. L. lege Junia 24. ff. de manumiss.***

A respeito dos bens, e cousas, procede o mesmo; porque se presume livres, allodiaes, e sem sujeição, de encargo, ou servidão, *L. altius 8. Cod. servit. L. cum eo 9. ff. serv. urb. Arouc. d. L. libertas 4. n. 3. ff. stat. hom. & alleg. 60. n. 1. & 4. 90. & 91. Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 9. ex 2. e o que quizer o contrario, deve provar contra a posse.*

Porém ao A. não basta esta presumpção da liberdade; ( mas basta ao R. ) porque para obter contra a posse, de sujeita, deve de provar sua intenção, com o seu fundamento, scilicet, da liberdade; quer dizer ao A. não basta a prova *expressione fluens* para obter sentença *Rocca select. cap. 118 n. 21. Card. de Luc. lib. 1. tit. de feud. disc. 133. n.*



19. *Castilb. lib. 4. cap. 31. n. 20.* Con-  
vem *Peg. for. cap. 9. n. 246. & n. 561.*  
*maior. cap. 6. ex n. 795. t. 810.* *Alto-*  
*grad. lib. 2. conf. 92. n. 50.* *Herculan.*  
*proband. negativa n. 19. ib. & quod*  
*licet quelibet res præsumat libe-*  
*ra, tamen si res reperiatur interbo-*  
*nafeudalia, dicens rem non feuda-*  
*lem, id probare debet ut per Bald.*  
11 *&c.* e allim o Obtive repetidas ve-  
zes no Senado apud *Sapientiff Lopo*  
*Tavares Araujo, Belchior do*  
*Rego Andrade, e abona Arouc d.*  
*L. libertas 4 n. 2 ff. stat. hom. & § re-*  
12 *tinendæ 4 Inst. interdicit* Em toda a  
materia se deve de attender ao ul-  
timo estado, *L. illud Cod. de collat.*  
*cap. cum venisset de inst. Peg. for.*  
*cap. 9. n. 32. & 473. Arouc. allegat.*  
*60. n. 58.*

Parecer, *post hæc scripta.*

Ticio, Successor de Morgado  
embargou como tercio o melhor, e  
possuidor a execucao, que um cre-  
dor do ultimo possuidor fazia em  
humas casas; e o exequente disse,  
que foraõ em outro tempo sobro-  
gadas por outras do Morgado em  
valor de hum conto, e como valiaõ  
mais, neste mais devia de correr a  
execucao; e por terem em si pra-  
zos, (naõ reconhecido de hum se-  
culo) e se julgou corresse a execu-  
cao, e della se desse o conto de  
reis ao Morgado. Respondi, para  
embargos, que era de contrario pa-  
recer.

- 13 Porque a cousa sujeita a resti-  
tuicao, passa livre, e ainda com  
os frutos pendentos, §. 36 *Inst. rer.*  
*divis. §. fenitur 3. Inst. usufruct. Peg.*  
*for. cap. 4 n. 46. & seqq.* e que ainda  
que os bons se prezumem livres,  
*L. altius §. Cod. servit.* isto procede  
em favor do possuidor, como livre;  
14 porẽm quando o possuidor possue  
por sujeito, he necessario que se  
prove a liberdade, como fundamen-  
to da sua intencao, e qualidade con-

tra a posse, nem ha presumpcao da  
liberdade contra a posse, *L. sicut*  
*§. 2. sed si queritur ff. si servit. vind.*  
*L. utifruui §. verl. quod si forte ff. si*  
*cert. petat. L. 1. ff. itener. actuq. pri-*  
*vat Ant. Mathen de servit disp. 8 n.*  
*23. verl. probavit, si adversarius*  
*sit in possessione servitutis Hercu-*  
*lan. prob. negativa. n. 19. verl. & quod*  
*licet Arouc. adn. L. 4 n. 2 ff. stat. hom.*  
*verl. vel probare in genuitatem &*  
*allegat. 60. n. 90. L. quod autem 10.*  
*ff. liber. caus.*

No morgado se considera huma 15  
pessoa ficta, *Valens. conf. 156. ex n.*  
*79. §. 80. & seqq.* e prescreve para si;  
e pela aceitacao do primeiro chama-  
do adquirem todos, *Peg. for. cap.*  
*4. n. 145. Pheb. dec. 83. n. 4* e como o 16  
administrador defunto entrou na  
posse por de Morgado, e em nome  
deste, para este a adquirio, *L. 1.*  
*ff. adq. rer. dom. L. 1. verl. dominium*  
*ff. adq. poss. & tot. tit. tom. 8.* e esta 17  
causa de posse se naõ pode mudar,  
sem causa extrinseca, e titulo su-  
perveniente, *L. 3. §. 14. tom. 8. pag.*  
*50. ff. adq. poss. L. 6. L. 40. §. servum*  
*tuum ff. eod. L. cum nemo 5. Cod. ac-*  
*quir. poss. tom. 8. L. 33. §. quod vulgo*  
*ff. usucap. L. 2. §. quod vulgo ff. probæ-*  
*red. vel possessor. Per. dec. 108. fine.*  
*Posth. obs. 54. n. 23. 27. 28. Barb.*  
*præscript. L. 2. n. 251.*

Emorto o administrador defunto, 18  
e ultimo, nada ficou na sua Heranca,  
contra a qual semente pugnaõ os  
credores, *L. 62. tom. 5. L. 50. ff.*  
*petit. hered. L. 3. §. 1. verl. denique*  
*ff. bon. poss.*

E ainda que a cousa andasse mal 19  
subjeita, nem porisso o administra-  
dor defunto tinha direito proprio,  
e essa allegacao he do prejudicado,  
*Peg. for. cap. 9. n. 32. maior. cap. 4.*  
*n. 104. & 105. maior. poss. n. 613.*  
Nem o defunto podia transferir o 20  
que naõ tinha, ou fazer ao credor  
de melhor condicao, *L. 54. L. 120.*  
*L. 160. §. 2. L. 175. §. 1. & L. 177.*  
*pr. tom. 5.* Nem o credor mostra do 21  
minio



minio no seu devedor, contra a posse por vinculado; e porque possuia por de morgado, se presume que he, ( e esta posse vinha no mesmo

22 morgado. Logo se he do Morgado, a casa passou livre; e se o não he, tambem não he do devedor; mas fique na posse do successor, visto que se lhe não pede por pessoa legitima.

23 Quanto ao vers. *nisi si quid vi aut jure prohibeatur in h* §. 1. porque o acto requiere potencia, e vontade, *probat Arouc. L. 4 n. 7. & 8. ff. stat. hom.* e às vezes solemnidade; e com resistencia da Ley, he nullo, *L. nemo 43. vers. nisi Lex impediatur. tom. 5.*

§. 2. *Servitus autem est constitutio juris gentium, qua quis dominio alieno contra naturam subjicitur.*

A escravidaõ, he huma constituição do Direito das Gentes, pela qual hum he sujeito ao dominio do outro, contra Direito natural.

## Remiss.

1 Este §. que define a escravidaõ, he descrito da *L. libertas 4. vers. servitus est constitutio juris gentium, qua quis dominio alieno contra naturam subjicitur ff stat. hom. & ibi Arouc. §. 1. n. 1. pag 137.*

2 He constituição *jure gentium*, porque por Direito natural todos os homens nasciaõ livres, §. 2. *Inst. jur. nat. pr. Inst. libert. L. 4. ff. just. & jur. L. 32. tom 5.*

3 O Direito Civil, não conheço a escravidaõ, mais que para haver o escravo por nada, *pr. Inst. h. t. n. 6.*

4 & 8. *L. 22 L. 32. L. fin tom. 5.* e ainda que a *L. & servorum 5. ff. stat. hom. ubi Arouc. & Ord lib. 4. tit. 92. fin. & lib. 5. tit 109. §. 2.* a reconheça, he com relação ao Direito das Gentes; e usando d'elle, *Arouc. adn. d. L. 4. §. 1. n. 1. ff. stat. hom. & L.*

2. §. 1. n. 127. *ff. de rer. divis.*

*Dominio alieno*: porque a cou- 5  
sa propria não dá servidaõ, *L. si rem ff pign. act. L. ff. quemadm. servit. amit. L. si quis ades ff. serv. urb. L. quidquid ff. com præd L. neque pign 45. tom 5 & dix. § 3. Inst servit. Capol servit urb. præd. cap. 24 n. 1. Gom 2 var cap. 10. n. 15. Ar. de Mes. 1. var. cap. 22 n 10.* O lubeito da 6  
servidaõ; he a coufa alheya, *Ant. Matheu de servit disp. 1. n. 6.* e se não pôde servir a si, *d. L. libertas 4. & ibi. Arouc §. 1. n. 2. ff. stat. hom. L. in re communi 16 ff servit præd. L. utifru 5. ff. si usufr. petat. L. cum essent 33 §. 1. ff servit rust. L. 4 ff. si servit. vindicet.*

Supposta a escravidaõ, segue-se, 8  
de necessidade, o dominio; porque são correlativos; e nestes, posto hum, segue-se o outro, *Barb. ax. 61.* Como ao pay, filho; ao marido, mulher; ao escravo, senhor; ao comprador, venda; ao locador, conductor; ao mandatario, mandante; ao R. A. *glos. Clement. unic. verb. aternaliter de summ. Trivit. & fid. Cathol E-verand. topic. loc. à correlativis 76. per tot. Tiraq. retract lign. §. 1. glos. 9 n. 171 Menoch. conf. 31 n 18. Mantic tacit lib. 4 tit. 31. n. 68. tit. 3. n. 6. Arouc adn. L. libertas 4. §. 1. n. 3. ff. stat. hom. O li- 9  
berto, suppoem patrono; o Monaco, Mosteiro; o espoli, posse anterior; a privaçaõ, habito; *Arouc. d. L. 4 §. 1. n. 8 & 9. Barb. ax. 189. L. 83. & 208 tom. 5.**

Contaõ alguns casos, em que se 10  
considera o escravo sem senhor, *de quib. Arouc. d. L. 4. §. 1. ex n. 5. ff. stat. hom.* como o escravo hereditario, que he o da herança jacente, por não aceite, *L. 1. ff. de rer. divis. L. 3. pr. ff. de pecul dix. L. 1. §. veteres 11. ff. adq. poss. tom. 8.* sem a qual 11  
aceitaçaõ não ha herdeiro, *Ord lib. 4. tit. 87. §. 8. L. si nemo 181. tom. 5. pr. Inst. hered. que ab intest. defer. L. intestatus 64. tom. 6.* e depois de 12  
aceita,



- aceita, he patrimonio do herdeiro, §. 1. *Inst. hered. qual. & difer. dix. L. 119. & L. 178. §. 1. tom 6. & pr. Inst. stip. Servor. tom 3. Valasc part. cap. 2. n. 14. Gam dec. 9. Moraes lib 6 cap. 7. n. 31. & 31. Portug. lib. 3. cap. 14. n. 14. & 15.* Porém a herança jacente he havida por senhora, quanto ao direito dominical, ut §. 2. *Inst. hered. instit. Arouc. L. 4 §. 1. n. 5. ff. stat. hom. & in L. 1. §. 1. n. 20. ff. rer. div. vis.* por re-rezentar ao defunto, antes da aceitação do herdeiro, ut in §. 2. *Inst. hered. instit. & dix. pr. Inst. stip. servor. L. hereditas 34 ff. acq. rer. dom. tom 5.*
- 15 Servidaõ, de servidaõ não se pôde constituir, L. 1. ff. usu & usufr. leg L. 1. & seqq ff. usufr. L. cum esset 33. §. 1. ff. serv. præd. rust. L. 9. Cod. usufr. L. si usufr. 66. ff. jur. dot. L. 4. ff. novat. Ant. Matheu de servit. disp. 1. n. 15. Sem que obste, §. 1. *Inst. usu & habit. L. arboribus 12. §. usufructuarius L. usufructu 67. ff. usufr. cum semilibus vide, tit. 3. Inst. servit. & §. 1. Inst. usu, & habit. tit. 5. lib. 2. tom. 1.*

§. 3. *Servi autem ex eo appellati sunt, quod Imperatores captivos vendere, ac per hoc servare, nec occidere solent, qui etiam mancipia dicti sunt. (eo) quod ab hostibus manu capiuntur.*

Chamaõ-se Servos, porque os Comandantes dos Exercitos, costumavaõ vender os Cativos, e por isto guardalos, e não os matar; e tambem se chamaõ Mancipia, por serem prezos às mãos, dos seus inimigos.

#### Remiss.

- 1 Este §. tambem he tirado das formas palavras da *L. libertas 4. vers. servi autem ex eo appellati sunt & ibi Arouc. §. ff. stat. hom.* e o comprova, *L. 239. §. servorum appellatio-*

*ne ex eo fluxit tom. 6. pag. 131. & 132. n. 2. h. §.*

O argumento da Etymologia, he valido, ut h. §. 3. *L. 2. §. appellata ff. reb. credit. Arouc. adn. L. 1. n. 10. ff. just. & jur. & L. 4. §. 2. n. 1. ff. stat. hom. Valasc. loc. com. lit. An. 422. ubi jur.* Se lhe não obsta o uso commum de falar, que se attende, ut n. 423. *dix. ad rubr. tom. 6. & L. Alfenus 82. n. 2. tom. 6.*

§. 4. *Servi autem aut nascuntur, aut fiunt: nascuntur ex ancillis nostris: fiunt, aut jure civili, cum liber homo major viginti annis ad pretium participandum sese venundari passus est.*

Os escravos, ou nascem, ou são feitos: nascem, das nossas escravas; são feitos escravos, ou por Direito das Gentes (cativos aos inimigos) ou por Direito Civil: Como se o homem livre mayor de vinte annos, consentir na sua propria venda, para participar do preço.

#### Remiss.

Este §. dos modos de constituir escravidão; he deducto da *L. & servorum 5. vers. servi autem in dominium nostrum rediguntur, aut jure civili, aut gentium, jure civili, si maior. 20. ann. ad pretium participandum venire passus est. Jure gentium servi nostri sunt, qui ab hostibus capiuntur, aut qui ancillis nostris nascuntur ff. de stat. hom. ubi Arouc. adn. que illustra, ut n. 4. §. servi autem.*

*Nascuntur ex ancillis: que são escravas ao tempo do parto, L. 1. §. 1. ff. suis & legit. hered. L. 4. Cod. fideicom. libert. Arouc. d. L. 5. §. 1. n. 30. ubi jura com a distincão, pr. Inst. de ingen. e limitacão, se o senhor deixar livre ao que nascer, L. cum inter veteres 14. Cod. fideic. libert. Arouc. d. L. 5. §. 1. n. 35. Nascem das* 4  
escra-



escravas ; porque o parto segue o ventre , sua causa , *dix. L. cum pragnas 66. fin. ff. acq. rer. dom. tom. §. & Arouc. d. L. 5. §. 1. n. 34. ff. stat. hom. Ord lib. 4. tit. 92 fin pr.*

5 *Jure gentium* : os tomados na guerra aos inimigos , são escravos do adprehensor , pelo Direito das Gentes, *d L. 5 ff stat hom. ubi Arouc. L. hostes 24. L. pen. & tot. tit ff captiv. L. ab hostibus 12 L. jus 14. L. liber 17. & tot. tit. Cod. postlim. revers. §. 2. Inst jur. nat.*

6 Porfição da Ley Cornelia de *captivis* , se finge morto , logo que he captivo , morrendo no captiveiro ; e tornando deste se finge que nunca fora cativo , pelo Direito do *postliminio* , *ut §. 5. Inst. quib. mod. jus patr. pot. sol & §. 5. Inst. de militar. testam. glos. in L. si ab hostibus 10. ff. solut. L. pat. r 10. & seqq. & tit. ff. capt. Arouc. d. L. 5. §. 1. sub n. 19. ff. stat. hom.*

7 Se veyo dos inimigos em penhor do preço , *Peg. de compet. p. 2. cap. 98. §. 5. ex n. 1. & 5 ubi jura* ainda que o homem livre está fora do commercio , *L. 1. §. si id quod dari 9 ff. oblig. & act. L. liberi hominis 70 ff. contr. empt. juncta L. sed & quo 19. L. 1 §. eam rem ff. que res pign. r*

9 *Maior viginti annis* : *ut h §. & d L. 5. vers. jure civili* : mas o contrario , se for menor , *L. liberis 7. §. si quis minor ff. liber. caus. Arouc. d. L. 5 §. 1. servi autem n. 2. ff stat. hom.* Nem o menor de 20. annos pôde dar liberdade , sem conhecimento de causa , e approvada esta , *ut §. eadem lege 4 Inst. cui & ex quib. caus man. L. si minorii. ff. manum. vindict. & seqq. L. 1 ff. manum. Arouc d. L. 5 §. 1. sub n. 2.*

11 *Ad pretium participandum* , o contrario , se não participar do preço , *ut h. §. & d L. 5. ff stat. hom. & L. liberis 7. pr. & §. si quis sciens , L. qui sciens 32. ff. liber. caus. L. 1. vers. ex ceteris ff. ad libert. proclam. non licet. L. non ideo 5. Cod. liber. caus.*

Tom. I.

*Arouc d. L. 5 §. 1. n. 3 ff stat. hom.*

*Sese venundari passus est* : maior de 20. annos , para participar do preço ; se faz servo , por Direito Civil , *ut h. §. & d. L. 5. vers. venire passus est , & ibi Arouc. §. 1. n. 4 ff. stat. hom. cum d §. 4 Inst h. t. L. 6. §. irritum ff. injust. rupt. L. liberis 7. pr. vers. nisi forte L. rectissime 14. §. que actio ff. liber. caus. L. 1. pr. ff. quib. ad libert. proclam. non licet , DD in d. §. servi autem 4. Inst h. t. jur. pers.*

No costume Christão , não se pôde vender a si , ( nem ser adscripticio ) e está reprovado , *Ord. lib. 4. tit. 42. Valasc. emphit. quest. 27 n. 9. Arouc. L. 5. §. 1. sub n. 4. ff. stat. hom. vers. quod hodie non admittitur , licet jure civili admitteretur , ut quis se vendat ad pretium participandum* Razaõ da espontanea vontade , da escravidaõ , *L. quisquis 6 §. fin. Cod. postul. Arouc. supr. & in L. homo liber 21. n. 1. ff. stat. hom.*

O não haver escravidaõ por Direito civil , não obstante este §. 4. & *Ord lib. 5. tit. 109 §. 2. Arouc. adn. L. libertas 4 §. 1. n. 1 ff. stat. hom. & in L. 2 §. 1. n. 124. ff. rer. divis. & supr. pr Inst h. t. n. 4 & 5. & in §. 2. n. 1. fin.*

§. 5. *Item servorum conditione nulla est differentia : in liberis autem multæ ; aut enim sunt ingenui , aut libertini.*

Na condição dos escravos não há differença : nos livres muitas ; porque ou nascem livres , ou são forros , chamados *Libertos*.

Remiss.

Este §. he extrahido da *L. & servorum quidam ingenui sunt , quidam libertini 5. ff. stat. hom. ubi Arouc.*

Huma he a condição dos escravos , nem nelles ha differença , nem

C

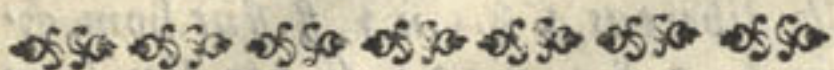
hum



hum he mais escravo que o outro, ut h. § & ibi Pichard. & Instituísta Glos. & Gotofred. in d. L. & servorum. 5. & ibi Arouc. n. 1. ff. stat. hom. L. si servus meus ff. de pecul. Ant. Fabr. in Papin. tit. 3. pr.

3 O ser Vicario, ou ser Ordinario, não faz diferença, he sómente huma distincão de officio, Arouc. d. L. 5. pr. n. 1. ff. stat. hom. L. urbana 4 166. tom 6 pag 94. & 95. O estado, e não o officio, L. sed & si 15. §. 1. ff. usufr. L. fin. ff. adilit. edict. L. 5. §. 44 ff. de injur. L. 1. §. 5 ff. naut. caup. stabul.

5 Nem ainda o que espera a liberdade, chamado *statuliber*, no meyo tempo, deixa de ser escravo do herdeiro, L. *statuliberum* 9. ff. *statulib.* Arouc. d. L. & servorum 5. n. 2. ff. *stat. hom.* Este *statuliber* se define na L. 1. ff. *statuliber.* *ib. statuliber est, qui statutam, & destinatum in tempus vel conditionem libertatem habet.* deixada no testamento, de certo dia em diante, ou de baixo de condiçãõ.



## TIT. 4.

### De Ingenuis.

*Ingenuus est ist, qui statim, ut natus est, liber est, sive ex duobus ingenuis matrimonio editus est, sive ex libertinis duobus, sive ex altero libertino, & altero ingenuo. Sed & si quis ex matre nascitur libera, patre vero servo, ingenuus nihilominus nascitur, quemadmodum qui ex matre libera & incerto patre natus est, quoniam vulgo conceptus est. Sufficit autem liberam fuisse matrem eo tempore, quo nascitur, licet ancilla conceperit. Et e contrario, si libera conceperit, deinde ancilla facta pariat, placuit eum, qui nascitur, liberum*

*nasci, quia non debet calamitas matris ei nocere, qui in ventre est. Ex his illud quæsitum est, Si ancilla prægnans manumissa sit, deinde ancilla postea pepererit: liberum, an servum pariat? Et Martianus probat liberum nasci, sufficit enim ei, qui in utero est, liberam matrem vel medio tempore habuisse, (ut liber nascatur,) quod & verum est.*

He livre de feu nascimento, o que logo nasce livre, ou seja de Matrimonio de livres, ou de forros, ou de hum forro, e huma livre. Se nasce de mãy livre, ainda que o pay seja escravo, he livre, como o he de mãy livre, e pay incerto. Basta que a mãy seja livre quando o filho nasce, ou quando o concebeo, ainda que depois fosse escrava; porque foy de commum parecer, que a calamidade da mãy, não prejudica-se ao que trazia no ventre. Donde suscitou a quistãõ, se pejasse, sendo escrava, e fosse forra, e torna-se á escravidaõ, se era livre, ou não. E se resolveo, com Marciano, era livre; porque bastava aquelle meyo tempo de liberdade.

### Remiss.

**E** Ste princ. he tirado, como à letra da dita L. & servorum 5. vers. *ingenui sunt, qui ex matre libera nati sunt. Sufficit enim liberam fuisse ex tempore quo nascitur, licet ancilla conceperit: & contrario, si libera conceperit, deinde ancilla pariat: placuit eum qui nascitur liberum nasci. Nec interest justis nuptiis conceperit, an vulgo: quia non debet calamitas matris nocere ei qui in ventre est. Ex hoc quæsitum est: Si ancilla prægnans manumissa sit, deinde ancilla postea facta, aut expulsa Civitate peperit, liberum an servum pareat. Et tamen rectius pro-*



probatum est liberum nacti: & sufficere ei, qui in ventre est, liberam matrem, vel medio tempore habuisse ff. de stat. hom. e illustra Arouc. adn. in d. L. 5. § ingenui 2. á n. 1. usq. 11. pag. 165.

- 2 O que nasce de mulher livre, nasce livre, L. quod ex liberta muliere nascitur, ingenuus est 11. Cod. oper. libert. Peg compet. p. 2. cap. 98. §. 4. n. 8. O parto, segue o ventre, L. ne diutius dubitetur 20. Cod. ogriol. & censit. lib. 11. (vide infra n. fin.)
- 3 aonde trata dos adscripticios; e destes, em quanto Colonos, Ord. lib. 4. tit. 42. Valasc. emphit. quest. 37.
- 4 que seguem o predio, L. 2. Cod. eod. Valasc. d. quest. 37. n. 4. e o escravo se vende, com o peculio, ou sem elle.
- 5 Calamidade: *Glos. verb. Calamitas*: donde inferem os DD. que ainda que a mãy seja banida, excomungada, ou expelida da Cidade, citando pejada, que nem por isso he banido o parto, nem lhe prejudica o desterro da mãy, L. imperator 18 & ibi Arouc. pag. 282. ff. stat. hom. L. statulibera 6. pr ff. statuliber. L. si ante conceptus 4. Cod. de pan L. 4. ff. sent. pass. Arouc. d. L. 5. §. 2. n. 9 pag. 168. (Calamidade, entre os rusticos, a que destroe os campos, L. ex conducto 15. §. 1. ff. locat & conduct.)
- 7 A Ordenação lib. 4. tit. 92. a respeito da nobreza, tambem attende ao tempo dos nascimentos, Arouc. d. L. 5. § 2. ex n. 11. Portug. lib. 2. cap. 17. ex n. 74. lib. 3. cap. 18. á n. 60. Maced. dec. 40. Themud. tom. 4. dec. 5. Reinos. obs. 33. Per. dec. 12 Phæb. dec. 76. 105. & ibi. Guerr. tract. 2. lib. 1. cap. 3. Cordeir. p. 1. tract. 2. dub. 21.
- 8 Huma só manceba: Ord. d. tit. 92. Novel. 89. cap. 5. §. si vero Arpr. lib. 3. tit. 1. n. 268. Inst. tit. hered. quæ abint. defer. Per. dec. 12. n. 10. Guerr. tract. 2. lib. 1. cap. 3. n. 88.
- 9 O commum parecer, Ley subsidiaria, Maced. dec. 21. n. 12. Ord. lib. Tom. I.

3. tit. 64. §. 1. fin. & ibi Glz. ex n. 54. e prevalece a sentença approvada pela Ley posterior.

A conclusãõ deste princ. he a mesma d. L. 5. ff. stat. hom. & glos. in L. 2. Cod. de libert. e Justiniano approvou o sentir de Marciano, por doutrina mais verdadeira, e ficou reprovada a sentença contraria.

O parto, sem nupcias, segue o ventre, L. Lex naturæ 24. ff. stat. hom. & ibi Arouc. Sendo de legitimas nupcias, segue o pay, d. L. 24. ff. de stat. hom. Arpr. §. 3. Inst. patr. pot. n. 7.

§. 1. Cum autem ingenuus aliquis natus sit, non officit ei in servitute fuisse, & postea manumissum esse: sæpiissime enim constitutum est, natalibus non officere manumissionem.

Ao livre de seu nascimento, o não offende o haver estado (de facto) em escravidão, e ser-lhe ao depois dada a liberdade; porque por muitas Constituições está determinado, que ao livre de seu nascimento; o não offende o ser forrado.

#### Remiss.

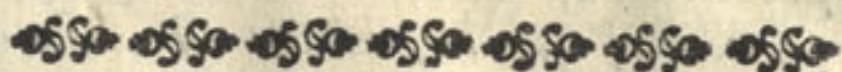
Este §. se confirma, L. si quis 21. pr. ff. capt. & postlim. revers. Peg. compet. p. 2. cap. 98. §. 4. ex n. 1. & h. §. n. 9. & L. 2. ff. manumiss. vindict.

As constituições, tot. tit. Cod. 2 ingen. manum. L. fin. Cod. ubi caus. stat. agi debet Peg. compet. d. cap. 98. §. 4. n. 9. vers. quia cum ingenuus aliquis natus sit, non officit ei in servitute fuisset, idest in statu servili, nec quod postea manumissus sit: sæpiissime enim constitutum est, natalibus non officere manumissionem L. 2. de man. vend. §. fin. Inst. ingen. & hic est sensus illorum verborum: ideoque eam, quæ postliminio reversa erat libera, & ingenua, ingenuum



ingenuum peperisse.

- 3 Huma cousa he estar em escravidão, e outra he ser escravo; aquella, he de facto, este do Direito: e assim na posse, huma cousa he estar na posse, e outra o possuir, *dix. L. 10. ff. adq. poss. tom. 8. pag. 58. Beima in L. 1. ff. adq. poss. vers. differunt quoque, possidere, & in possessione esse d. L. 10. ff. adq. poss. vers. nam ut liber in servitute esse potest, ut tamen non sit servus, & servus in libertate, ut tamen non sit liber: ita & in possessione quis esse potest, & tamen non sit possessor, ut depositarius, colonus, & qui custodia causa missi sunt in possessionem non possidente, sed tantum sunt in possessione. d. L. 10. & L. 3. §. fin. ff. adq. poss. L. 3. §. creditores ff. uti possidet. vide infr. pr. Inst. libertin. vers. qui ex justa servitute*
- 4 *manumissi sunt.* O que possue, tem animo de dominio; o que está de posse, não *Beima d. L. 10. & in L. 1. ff. eod. ubi dix. n. 1. n. 10. 25. 26. & 27.*
- 5 Do legitimo, fallaõ as Leys, *cap. 1. tom. 7. n. 25. L. 130. tom. 6. pag. 78.* e a sentença havida com o intruso, ou contra este, não prejudica ao successor legitimo, *Peg. for. cap. 4. pag. 313. col. 2. ad fin. n. 77.* nem se conta por o possuidor, ou proximo, *Portug. lib. 2. cap. 3. n. 59. ubi DD. Peg. maior. cap. 9. n. 1. fine. Rox. in compat. p. 4. cap. 1. n. 85. & ibi Aquil. n. 15.*
- 7 He intruso, o que não tem titulo legitimo, *Valasc. conf. 79. & 191. n. 6. Themud. dec. 107. n. 22.* E o emprazamento feito pelo intruso, ainda que solemne, nada vale, *Nogueir. allegat. 19. n. 22. fin. Salgad. labyr. p. 2. cap. 9. á n. 53. 54. Olea cess. jur. tit. 5. quest. 4. n. 8. Valeron. transact. tit. 4. quest. 6. n. 6.*



## T I T. 5.

### De Libertinis.

*Libertini sunt, qui ex justa servitute manumissi sunt, manumissio autem est de manu datio, nam quandiu aliquis in servitute est, manui & potestati suppositus est, & manumissus liberatur potestate. Quae res á jure gentium originem sumpsit, utpote cum jure naturali omnes liberi nascerentur, nec esset nota manumissio, cum servitus esset incognita. Sed postquam jure gentium servitus invasit, sequutum est beneficium manumissionis, & cum uno communi nomine omnes homines appellarentur, jure gentium tria (hominum) genera esse ceperunt, liberi, & his contrarium servi, & tertium genus libertini, qui desierant esse servi.*

Os libertos, ou forros, são os que de justa, e legitima escravidão foram postos em sua liberdade: a manumissão, he dar de mão; porque em quanto algum está na escravidão, está sujeito ao poder do senhor, de que se livra, sendo manumettido: o que teve origem do Direito das Gentes; porque por Direito natural, todos nasciam livres, e senão conheço a manumissão, pela escravidão ser desconhecida; e depois que esta se introduzio, se seguiu o beneficio da manumissão. E como antes todos se chamavam homens, pelo mesmo Direito das Gentes, começou a haver tres generos: Livres, e pelo contrario, escravos, e o terceiro, libertos, que deixaram de ser escravos.



## Remiss.

- 1 **D**efine o libertino, *L. libertini sunt, qui ex justa servitute manumissi sunt* 6. ff. stat. hom. & *ibi. Arouc. adn. n. 1. p. pag. 171.*
- 2 Os libertinos, differem ab ingenuis; porque o liberto se faz, e o ingenuo nasce, *L. ingenuus* §. Cod. ingen. manumiss. pr. *Inst. jur. pers. Arouc. d. L. 6. n. 1. ff. stat. hom. & L. 5. §. 2. n. 2.* O mesmo *Arouc. in d. L. 6.* conta nove casos em que se consegue a manumissão pelo ministerio da Ley, & vide, *Ord. lib. 4. tit. 92.*
- 4 A manumissão, à *jure gentium*, e sua definição, *L. manumissiones* 4. ff. just. & jur. & *ibi Arouc.* donde mais foy tirado este princ. *ut ibi est autem, manumissio, idest, datio libertatis*, e na dita *L. 4.* se mostra, que a escravidaõ, e manumissão teve origem do Direito das Gentes, *dix. pr. Inst. & §. 2. de jur. pers.*
- 6 Por Direito natural todos os homens livres, *d. L. 4. ff. just. & jur. L. 32. tom. 5. glos. 2. in L. 1. ff. ad S. C. Claud. Arouc. d. L. 4. & in L. 3. n. 2. ff. stat. hom. dix. pr. Inst. jur. nat. pr. Inst. jur. per. & L. 22. tom. 5.*
- 7 O appellativo *liberdade*, traz a plena, e total, *L. cum venderes* ff. act. empt. *Roland. à Valle conf. 2. n. 34. tom. 1. conf. 85. n. 30. tom. 4. Barb. ax. 131. n. 1.* He inextimavel, da parte do que a recebe, *L. 106. L. 107. §. 1. tom. 5.* não cabe na alçada do Juiz, *Cabed. arest. 75. p. 1.*
- 9 Dos favores da liberdade *dix. L. 9. L. 20. L. 122. L. 179. tom. 5. §. cum ergo 7. Inst. cui & quib. ex caus. man. além do geral, L. 56. L. 85. L. 125. L. 168. & L. 192. §. fin. & dix. L. 20. tom. 5.*
- 10 Liberto, comprehenda liberta, *L. 172. tom. 6. & L. 101. §. 3. tom. 6. pag. 32. & 62. & L. 40. §. 1. eod. Barb. appell. 132. L. cum pater §. cum inter*
- 11 *ff. legat. 2.* mas a liberta não comprehende ao liberto, nem no fe-

menino, masculino, *dix. L. 1. L. 40. §. 1. L. 101. §. servis legatis & L. 172. tom. 6. L. 45. & ibi Bart. ff. legat. 2. L. servis legatis §. 1. ff. legat. 3.* Nem o liberto, do liberto, *L. pater filium §. duobus ff. legat. 3. dix. d. L. 172. tom. 6. Barb. appellat. 132. fin.*

O liberto, não pôde chamar a juizo seu patrono, sem venia do Juiz, *L. communis ff. de injus Ord. lib. 3. tit. 9. §. 1. & ibi Glosat. §. penales 12. Inst. act. omnium 3. Inst. pen. temer. litigant. Barb. appellat. 132.*

No homem ha tres estados: *memoria* do preterito, *sciencia* do presente, e *prudencia* do futuro, *glos. verb. providentia in §. quorum, proæm. Inst.*

§. 1. *Multis autem modis manumissio procedit: aut enim ex sacris constitutionibus in Sacrosanctis Ecclesiis, aut vindicta, aut inter amicos, aut per testamentum, aut per aliam quamlibet ultimam voluntatem. Sed & aliis multis modis libertas servo competere potest, qui tam ex veteribus, quam ex nostris constitutionibus introducti sunt.*

O fazer-se liberto procede de muitos modos: ou he por Constituições Imperiaes em honra das Sacrosantas Igrejas, ou por conhecimento, ou por outra qualquer ultima vontade; e ainda por outros muitos modos introduzidos pelas antigas, e nossas Constituições.

## Remiss.

Este §. dos modos de forrar, e ficar liberto, se comprova *ex L. unic. Cod. latin. liber. toll. §. 1. 2. & 3. & tot. tit. Cod. his qui in Ecclesiam manum.* He acto voluntario, de qualquer modo se pôde fazer, *glos. 1. in L. magister ff. adopt. glos. fini. in L.*



L. 1. Cod. patr. potest. L. 2. Cod. offic.  
 3 procons. & infra §. 2. h. t. E assim se  
 pôde exercitar fóra da jurisdicaõ,  
 e naõ podia se fora contencioso, d.  
 L. 2. Cod. & cap novit. extr. de offic.  
 deleg. cap. post electionem de concess.  
 præbend.

§. 2. Servi ( vero ) à dominis  
 semper manumitti solent, adeo, ut  
 vel in transitu manumittantur: ve-  
 luti cum prætor, aut præses, aut  
 proconsul in balneum, vel in thea-  
 trum eunt.

Os Senhores, legitimos, daõ li-  
 berdade de todo o modo; e ainda  
 de passagem se dá: como quando  
 o Pretor, Presedente, ou Procon-  
 sul vaõ ao banho, ou Theatro.

#### Remiss.

1 Este §. he tirado da L. non est  
 omnino 7. ff. manum. vindict. ab- non  
 est omnino necesse pro tribunali ma-  
 numittere; itaque plerumque in  
 transitu servi manumitti solent:  
 cum aut lavandi, aut gestandi,  
 aut ludorum gratia prodierit præ-  
 tor, aut proconsul legatarius ve  
 Cesaris: e o comprova, L. ego cum  
 2 in villa 8. ff. d. tit. Se bastaõ pala-  
 vras enunciativas, Cabed. dec. 186.  
 p. 1. vide, Cald. nomin. quæst. 1. n.  
 38.

§. 3. Libertinum autem status  
 tripertitus antea fuerat. Nam qui  
 manumittebantur, modo majorem  
 & justam libertatem conseque-  
 bantur, & fiebant cives Romani:  
 modo minorem, & Latini ex lege  
 Junia Norbana fiebant: modo in-  
 feriolem, & fiebant ex lege Ælia  
 Sentia dedititii. Sed quoniam de-  
 ditionum quidem pessima conditio  
 jam ex multis temporibus in desue-  
 tudinem abierat, Latiorum vero  
 nomen non ferquentabatur: ideoque  
 nostra pietas omnia augere, & in

meliolem statum reducere desiderans,  
 duabus constitutionibus hoc emen-  
 davit, & in pristinum statum re-  
 duxit: quia & à primis urbis Romæ  
 cunabulis una atque simplex liber-  
 tas competebat: idest, eadem, quam  
 habebat manumissor: nisi quod sci-  
 licet libertinus sit, qui manumit-  
 titur, licet manumissor ingenuus  
 sit. Et dedititios quidem per consti-  
 tutionem nostram expulimus, quam  
 promulgavimus inter nostras de-  
 cisiones: per quas, suggerente nobis  
 Triboniano viro excelso quæstore  
 (nostro) antiqui juris altercationes  
 placavimus. Latinos autem Junia-  
 nos, & omnem quæ circa eos fue-  
 rat observantiam, alia constitutio-  
 ne per ejusdem quæstoris sugges-  
 tionem correximus, quæ inter Im-  
 periales radiat sanctiones. E om-  
 nes libertos, nullo nec ætatis ma-  
 numissi, nec domini manumittentis,  
 nec in manumissionis modo discrimi-  
 mine habito (sicut jam antea ob-  
 servabatur) Civitate Romana de-  
 coravimus: multis modis additis,  
 per quos possit libertas servis cum  
 Civitate Romana, quæ sola est in  
 presenti, præstari.

Os libertinos, antigamente, ti-  
 nhaõ tres estados; porque huns  
 conleguiaõ mayor liberdade, e fi-  
 cavaõ Cidadens Romanos: outros  
 menor, pela Ley Junia Norbana,  
 chamados Latinos: outros mais in-  
 ferior, pela Ley Æliasentia, cha-  
 mados Dedititios; mas porque a  
 pessima condicaõ destes, se desusou,  
 e o nome dos Latinos se naõ usa:  
 por isso a nossa piedade, por duas  
 Constituiçoens, reduzio ao presti-  
 no estado. Porque do principio de  
 Roma havia huma só liberdade, que  
 era a mesma que tinha o que for-  
 rava, sem mais differença, que o  
 forro ter sido escravo, e o que for-  
 rava, livre de seu nascimento. E  
 por outra Constituiçaõ, se tiraraõ  
 as altercaçoens sobre os Dedititios;  
 e por



e por outra se reprovou a observancia dos Latinos Junianos, e se honraraõ todos os forros, com fazelos naturais de Roma; sem differença da idade do liberto, e do manumissor, nem do modo com que fora dada, como antes se guardava. E se acrescentaraõ outros modos de forrar, e faculdade de ser Cidadão de Roma; a qual liberdade sómente se usa ao presente, e he a melhor.

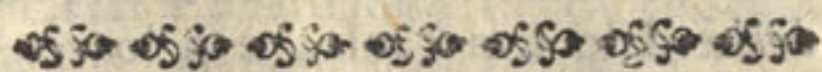
Remiss.

1 A materia, e Constituiçoens deste §. que insinua tirar-se adivisaõ dos libertos, dar-se huma só condiçaõ, e a honra de Cidadoens Romanos, *L. unic. Cod. dedit. libert. toll. L. unic. Cod. latin. libert. toll.* tirada a differença, *L. unic. Cod. nud. jur. quirit toll.* Direito novissimo, salvo o direito do patrão, *Novel.*

78.

2 *Naturaes de Roma*: a Ordenaçaõ *lib. 2. tit 56* faz vezinho; E o da Aldeya da Cidade, ou Villa, se diz da mesma, *L. qui ex vico ff. ad municip. dix L. 2. & L. 239. §. 2. & §. 8. tom. 6. pag. 131. L. cum pater § vico ff. legat. 2. L. nulli §. quod si in vico Cod. Episc. & cleric. Valasc. conf. 179 n. 23. Arouc. L. 1. § 4. n. 12. & 13 ff. offic. pref. Urb. Portug. lib. 3. cap. 43. n. 9. & 10. P. Cordeir. Theolog. tom. 1. p. 3. resol. 84. Valens. conf.*

3 *79. ex n. 42.* E assim o praticaõ os homens na terra estranha: eu sendo nascido no lugar de *Maçores*, termo da Nobilissima Torre de *Moncorvo*, e baptizado em 11. de Agosto de 1681. observeo o mesmo. Dos naturais do Reyno, *Ord. lib. 2. tit. 55. vide Mend. lib. 1. cap. 2. n. 24.*



### T I T. 6.

*Cui, & quibus ex causis manumittere non licet.*

*Non tamen cuicumque volenti manumittere licet: nam is, qui in fraudem creditorum manumittit, nihil agit: quia lex Ælia Sentia impedit libertatem.*

A ninguem he permittido o dar liberdade ao escravo a sua vontade, porque se a derem fraude do seu credor, he nulla, pela Ley *Elia sencia*.

Remiss.

**E** Ste princ. primeira cabeça da Ley *Elia sencia*, que impede o forrar em fraude do credor, se comprova, *L. qui in fraudem 27. ff. qui & a quib. man. non licet L. 1. Cod. qui man. non poss. d. L. 27. vers. qui in fraudem* e outros do mesmo titulo. Com prohibiçaõ da Ley, ipso *jure nullo*, *L. 5. Cod. de legib. vide, Barb. dict. 178. Ord. lib. 3. tit 75.*

Naõ se frauda em naõ adquerir, *L. non fraudantur 134. tom. 5. & in L. 78. eod.* porque naõ está nos bens; e porisso parece se naõ restitue o menor na accusaçaõ, *L. auxilium 37. ff. minor.*

Nem se frauda em repudiar a herança, *Guerr. tr. 2. lib. 6. cap. 2. n. 65. L. pretia rerum ff. ad leg. Falcid. nem aliena, dix. L. 28. tom. 6. pag. 24.*

Se o devedor pôde repudiar a herança paterna, vide, *Maced. dec. 8 & in 11. Cald. in offic. testam pag. 35. n. 29. Glol. nocere in L. non putavit §. si quis sua manu ff. bon. poss. contr. tab. glos. judicatum in L. si quando 35. §. & generaliter ff. de in offic. testam.* Se o pay o pôde pre-ferir.



ferir de consentimento do filho; ou desherdalo sem causa, e pelo contrario, (ald. d. tit. Inst. in offic testam. pag. 35. 9 29. vide, Maced.

- 9 A nullidade de algum acto, introduzida pela Ley, se entende querendo esse, a cujo favor veyo; Phab. dec. 24. n. 4. Moraes lib. 5. cap. 5. sub n. 21. Cald. potest. eligend. cap. 10. n. 49. Ord. lib. 3. tit. 9. §. 2. lib. 4. tit. 48. §. 3. Hontalb. q. 2. à n. 33. V. g. hum terceiro, não pôde allegar a caducidade da emphiteusi pela não solução do Canon (nem o ser indigno, além do mesmo Fisco) Phab. d. dec. 24. n. 5 & fine Ord. lib. 1. tit. 62. §. 7. lib. 4. tit. 38. §. 1. Grat. cap. 27. n. 40. cap. 153. n. 9. cap. 511. n. 6. Nem que a emphiteusi senão podia vincular, por pertencer ao interesse do senhorio directo, Ord. lib. 4. tit. 38. §. 1. lib. 1. tit. 62. §. 7. Peg. for. cap. 9. n. 32. verl. & tertius Peg. possess. cap. 10. n. 613. Peg. maior. cap. 4. n. 104. & 105 Phab. dec. 8. n. 13. Pinh. emphit. disp. 4. sect. 8. §. 1. n. 156. §. 2. n. 161. & §. 3. n. 164. porque a nullidade pertence ao que nella tem interesse, Grat. cap. 153. n. 9. cap. 27. n. 40. cap. 202. n. 25. cap. 511. n. 6. & ibi Deluc.

§. 1. Licet autem domino, qui solvendo non est, (in testamento) servum suum cum libertate heredem instituere, ut liber fiat, heresque ei solus & necessarius: si modo ei nemo alius ex eo testamento heres extiterit: aut quia nemo heres scriptus sit, aut quia is, qui scriptus est, qualibet ex causa heres ei non extiterit. Ideoque eadem lege Alia Sentia provisum est, & recte. Valde enim prospiciendum erat, ut egentes homines, quibus alius heres extiturus non esset, vel servum suum necessarium heredem haberent, qui satisfactorius esset creditoribus: aut hoc eo non faciente, creditores res hereditarias servi nomine vendant, ne injuria defunctus afficiatur.

He licito ao senhor, instituir a seu escravo por herdeiro, com liberdade, ainda não tendo com que pagar; para que fique livre, e elle só seu herdeiro necessario: contanto, que nenhum outro seja havido por herdeiro daquelle testamento, ou por se não haver escrito, ou porque o não pode ser, por alguma causa. (não querer, ou não poder) Isto he o que proveo, e bem, a Ley *Elia sentia*, em favor dos homens pobres, dos quaes não havia outro herdeiro instituido; para que ou tivessem ao escravo por herdeiro necessario, que pagasse a seus credores, ou faltando a pagar a estes, estes mesmos, em nome do escravo herdeiro, vendessem a herança, nem rezultasse injuria ao defunto.

#### Remiss.

Este §. do devedor, que instituiu herdeiro a seu escravo, com liberdade, se confirma, *L. qui solvendo non erat* 42. ff. hered. instit. *L. si is qui solvendo non est* 57. & *L. ei qui solvendo non est* 88. ff. eod. tit. conformando-se com a Ley *Elia sentia*, *L. 2. Cod. necess. hered. instit. §. 1. Inst. hered. qual. & differ. lib. 2. tit. 19.* Razaõ, d. §. 1. *Inst. L. 6. pr. ff. 2. interrog. injur. fact. segunda, L. 23. verl. libertates quidem ff. que in fraud. credit. e ultimamente, porque as Leys favorecem os pobres.*

Temperamento, *L. 1. §. fin. item 3 sciendum est ff. de separationib.* Por este titulo preferem os credores do defunto, nos bens deste, aos do herdeiro, pedindo separação, *Arouc. adn. L. 1. n. 15. ff. just. & jur. Surd. dec. 316. Altograd. conf. 4. n. 15. & 16. E* o herdeiro necessario lucra, o que adquire depois da morte do testador, §. 1. *Inst. hered. qualit.* e tambem pôde pedir esta separação, d. *L. 1. §. fin. verl. item sciendum est ff. de separationib.*



5 Privilegio do foro no pobre, e quem seja este, *L. unic Cod. quand. imper. inter pupil. vel viduas vel alias mis. pers. Ord. lib. 3. tit. 5. §. 3. Carlew de jud disp. 2. quest. 5. sect. 7. ex n. 226. Mesing. cent. 4. obs. 97. Ang. scial. de for. compet. cap. 16. Reinos. obs. 52. & addit. arbitrario ao juiz do conhecimento, Reinos. obs. 52. n. 23. Barb. ad Ord. lib. 3. tit. 70. §. 3. n. 11. E supposto que a riqueza se não presume, como qualidade extrinseca, e adventicia, Reinos. n. 10. e a pobreza mais se presume, pela nudes do nascimento, n. 9. & 11. com tudo, o que se funda nesta, deve provar a sua intenção com seu fundamento, Reinos. n. 11. & 12. Peg. for. cap. 9. n. 561. Rocca cap. 118. n. 21. Card. de Luc. tit. de feud. disc. 133. n. 19. Castilho lib. 4. cap. 31. n. 20. Altograd. lib. 2. conf. 92. à n. 50. Oddo de restit. quest. 39. n. 6. scilicet, ou agat, ou excipiat.*

§. 2. *Idem juris est, & si sine libertate servus heres institutus est. Quod nostra constitutio non solum in domino, qui solvendo non est, sed generaliter constituit, nova humanitatis ratione: ut ex ipsa scriptura institutionis etiam libertas ei competere videatur: quum non sit verisimile, eum, quem heredem sibi elegit, si prætermiserit libertatis dationem, servum remanere voluisse, & neminem sibi heredem fore.*

O mesmo direito procede, sendo instituido herdeiro sem liberdade. O que huma nossa Constituição concede, não só ao senhor que não tem com que pagar, mas o constituhio geralmente, por nova razão de piedade; e para que da mesma Instituição lhe compita também a liberdade: por não ser verisimel quizesse que, o que instituhio herdeiro, por esquecido de lhe

deixar a liberdade, ficasse escravo, e que ninguem fosse herdeiro.

Remiss.

A Constituição deste §. do escravo instituido herdeiro sem liberdade, ficar livre, está na *L. quidam cum testamentum conderet 5. Cod. necessar. serv. hered. instit. ut §. 1. Inst. qui testam. tut. dar. poss. tirando as altercações que havia: nova razão de piedade, & pr. Inst. hered. inst. ubi dix. Confirma-le, arg. *L. 24. ff. de reb. dub. si cert. pet. L. 5. ff. de testam. quem adm. aper.**

Antigamente, não podia ser instituido sem liberdade, ou havia altercação, *d. L. 5. Cod. necess. serv. hered. inst. vers. sed antiquitatem, d. pr. Inst. hered. instit. vers. proprios autem olim.*

Do verisimel, se deduz argumento, e ás vezes a decisão da duvida, *L. non est verissime ff. eod. quod met. caus. L. 34. L. 114 tom 5. & L. 9. eod. & cap. 45. tom. 7. L. ob carnem §. fin. ff. de test. Castilho lib. 4. cap. 12. lib. 5. cap. 63. & DD. passim.*

§. 3. *In fraudem autem creditorum manumittere videtur, qui vel jam eo tempore quo manumittit, solvendo non est: vel qui datis libertatibus, desiturus est solvendo esse. Prævaluisse tamen videtur (nisi animum quoque fraudandi manumissor habuerit) non impediri libertatem, quamvis bona (ejus) creditoribus non sufficiant: sæpe enim de facultatibus suis amplius, quam in his est, sperant homines. Itaque tunc intelligimus impediri libertatem, cum utroque modo fraudantur creditores, id est, & consilio manumittentis, & ipsa re, eo quod ejus bona non sunt suffectura creditoribus.*

He visto forrar em fraude dos credores, o que não tem com que pagar



pagar naquelle tempo, ou o deixa de ter pela liberdade que dà. Mas pervaleceo, que não havendo animo de fraudar, não impedia a liberdade; porque os homens muitas vezes es; eraõ mais do seu patrimonio, do que rem. E por isso se entende impedida, quando os credores provaõ a fraude de hum, e outro modo: pelo animo do que forra, e pela verdade da divida, por não chegarem os bens para os credores.

## Remissão.

Este §. de como se frauda, explicação da Ley *Eliafencia*, he visto ser tirado da *L. in fraudem* 10. ff. qui & á quib. man. & ver. Jæpe enim de facultatibus suis, quam in his est, sperant homines, e da *L. certum jus est* Cod qui manum. non poss. & ver. hoc est, animus manumittentis, & ventus damni. Confirma-se, ex *L. fraudis* 79 tom. 5. *L. 1. §. 1. L. 25. ff. que in fraud. credit. fact. sunt restit.* & *L. si quis* 15. ff. eod. tit. Arouc. adn. *L. libertini* 6. n. 18. ff. stat. hom.

Da acção do credor fraudado, §. 2 item *si quis* 6. Inst. act. *L. hac infam. actum actione* 14 ff. que in fraud. cred. contar o facto, que hoje o modo de as pr. por, dix. §. 6. & 15. Inst. act. tit. Cod. formul. act. sublat. Moraes lib. 6. cap. 1. fin. Mend. præfact. lib. 4. n. 1.

4 A intenção, e animo de fraudar ( sobre o evento ) regulaõ, Ord. lib. 2. tit. 5. §. 4. Valasc. cap. 24. n. 13. *L. verum* ff. de furt. §. 16. Inst. rer. divis. §. 5. fini. Inst. usucap. §. 8. & 8. Inst. oblig. que ex delict. §. 1. Inst. vi bon. rapt.

§. 4. Eadem lege *Ælia Sentia* domino minori viginti annis non aliter manumittere permittitur, quam si vindicta apud consilium, justa causa manumissionis approbata, fuerint manumissi.

A mesma Ley *Eliafencia* não permite, que o menor de vinte annos forre o seu escravo, sem authoridade judicial, com justa causa, julgada com legitima prova.

## Remiss.

Este §. segunda cabeça da Ley *Eliafencia*, a respeito do menor de 20. annos não poder forrar sem conhecimento de causa, se confirma, *L. si pater* 4. §. fin. ver. minor 20. annis ff. man. vindict. *L. 5. L. 6. ff. eod. tit. L. 1. Cod. eod. L. unic. §. fin. ff. offic. cons. Arouc. d. L. unic. §. 2. ex n. 3. pag. 393. & in L. libertini. 6. n. 17. ff. stat. hom. & in L. & servorum 5. §. 1. n. 2. ff. stat. hom. pag. 156. Odd. rest. p. 2. quest. 55. n. 20. L. 1. ff. man. vindict. *L. si minor* 11. & seqq. ff. man. vindict. Porque não tinhaõ restituição para a revogar, ut eod. tit. Cod. si advers. libert. DD. h. §. 4. Inst. *L. si ex causa* 9. §. fin. ff. min. Arouc. d. L. libertini 6. n. 17. ff. stat. hom. ver. que utique semel, Oddo rest. d. quest. 55. n. 24. & seqq.*

A dita *L. servus communis* 6. ff. 3 manum. diz, que se não illida a liberdade de escravo commum, justificada a causa justa de hum dos manumittentes menores de 20. annos, Oddo rest. quest. 55. n. 20 & d. *L. si pater* 4. §. minor. ff. man. Arouc. d. L. libertini 6. n. 17. ver. & si duo minores domini sint, suffecit quod unus causam probet ff. stat. hom.

§. 5. Justa autem manumissionis cause hæ sunt: veluti, Si quis patrem aut matrem, filium filiamve, aut fratres sororesve naturales, aut pædagogum, aut nutricem, aut educatorem, aut alumnum alumnamve, aut collectaneum manumittat: aut servum, procuratoris habendi gratia: aut ancillam matrimonii ( habendi ) causa: dum tamen intra sex menses in uxorem



*Liv. 1. Tit. 6 Cui, & quibus ex causis manumit non licet §. 5. 27*  
rem ducatur, nisi justa causa im-  
pediat: & (servus,) qui manu-  
mittitur procuratoris habendi gra-  
tia, non minor decem & septem  
annis manumittatur.

As causas justas, de manumet-  
tir, são estas: para forrar pay, ou  
mãe; filho, ou filha; irmão, ou ir-  
mãa naturaes; amo, ou ama de lei-  
te; criado, ou criada, ou collaco;  
ou escrava para com ella casar,  
contanto que a receba dentro de  
seis mezes, removido todo o impe-  
dimento; e o escravo, manumetti-  
do para seu procurador, não seja  
menor de 17. annos.

*Remiss.*

1 Este §. he descripto das *L. si mi-  
nor 11. L. vel si sanguine 12. L. si  
collektaneus 13. ff. man. vindict.* se-  
guindo a mesma ordem de dizer;  
porque a *L. 13.* falla do procura-  
dor não menor de 18. annos, e do  
calamento em seis mezes.

2 Aqui fazem differença entre pro-  
curador *ad negotia*, ou *ad lites*, e  
que para os negocios basta de 17.  
annos; e para as demandas, se re-  
quere de mayor idade: porém o nos-  
so §. 5. parece se conforma, nesta  
parte com a *L. 1. ff. postuland. vers.  
pueritiam, dum minorem annis 17.  
qui eos in totum non complevit, pro-  
hibet postulare: quia moderatam  
hanc aetatem ratus est ad proceden-  
dum in publicum, L. 1. §. fin ff. ex-  
ercit act. Sand lib. 1. tit. 3. defn. 3.*

3 A Ordenação *lib. 3. tit. 9. §. 5.* tam-  
bem requer 17. annos, para o filho,  
ou liberto citar o pay, ou patrono:  
*Vide, Peg. tom. 4. ad Ord. lib. 1. tit.  
48. § 20 pag 168.* e o dito §. 20. de-  
fende de procurador judicial ao me-  
nor de 25. não sendo Bacharel for-  
mado, *vide, Ord lib. 1. tit. 94.* que  
requere 25. annos para os officios  
publicos: e no Juiz dos Orfaõs 30.  
annos, *Ord. lib. 1. tit. 88. §. 1. Valasc.*  
Tom. I.

*allegat. 8. ex n 7. Aronc. adn. L. 1. §.  
2 ff. offic. consul.*

Quanto ao justo impedimento nos 4  
6. mezes, sendo de facto, não coi-  
re o tempo, *Barb. ax. 116.* affe-  
ctado nada vale, *ut per jura Aronc.  
adn. L. 1. §. 1. n. 20. ff. just. & jur. e §  
prejudica ao factor, ut ex n. 21.*  
Dentro dos seis mezes, inclue o 6  
dia do termo, pela dicção *intra,*  
*Valasc. allegat. 76. n. 41. ex Ord. lib.  
3. tit. 25. §. 1. vers. dentro dos dez  
dias,* aliás se exclue, *Ord. lib. 3. tit.  
13. Barb dict. 174.*

Quanto ao procurador *ad judi-* 7  
*cia,* explica Triboniano, §. 7. *fin.  
h. t.*

§. 6. *Semel autem causa adpro-  
bata, siue vera sit, siue falsa,  
non retractetur.*

A causa huma vez havida, e jul-  
gada por provada, e justa, não se  
retrate, seja, ou não, verdadeira.

*Remiss.*

Este §. da causa huma vez julgada t  
justa ( senão retrate a liberdade )  
se confirma, *L. justa causa 9. vers.  
sciendum est, qualiscumque causa  
probata sit & recepta, libertatem  
tribuere oportere: ff. de manumiss.  
vindict.* qualquer causa, depois de  
julgada justa, conserva a liberda-  
de; convem, *L. 10. L. 12. ff. liber.  
caus.*

A razão, favor da liberdade, *L. 2  
si dolo 24. ff. dolo mal. L. uxor 29. ff.  
manumiss. testam. & tot. tit. Cod. si  
advers. libert. discorre Oddo de res-  
tit. quest. 55. á n. 26.*

E bem parece ser privilegio; por- 3  
que a sentença fundada em falsa cau-  
sa, he nulla, *Ord. lib. 3. tit. 73. pr.  
& tit. 87. §. 1. L. Divus 33. & tit.  
Cod. si ex fals. instrum. Altim. null.  
contr. quest. 13. ex n. 27. Salgad. li-  
bert. benef. art. 9 n. 17. art. 16. n. 6. &  
7. e he inconcullo que vicia todos os 4  
actos:*



actos: e se prova mostrando-se o contrario, *Altim.n.45.*

5 A couza julgada faz verdade judicial, *L.208. tom.5.* e aqui respeitá á verdade da causa, para que mais se não dispute.

6 A sentença se sustenta pelos fundamentos verdadeiros, ainda que algum seja falso, *Innoc. com. receptus in cap. in presentia de renunt. Xam. de offic. judic. p.1. quæst.15.n. 11. Surd. cons. 567.n.10. Castilh. cap. 174. á n.1. conven. §.16. Inst. excus. tut.*

§. 7. *Cum ergo certus modus manumittendi minoribus viginti annis dominis per legem Æliam Sentiam constitutus esset: eveniebat, ut qui quatuordecim annos expleverat, licet testamentum facere, & in eo sibi heredem instituire, legataque relinquere posset: tamen si adhuc minor esset viginti annis, libertatem servo dare non posset.*

*Quod non erat ferendum: nam cui totorum suorum bonorum in testamento dispositio data erat: quare non similiter ei, quemadmodum alias res, ita de servis suis in ultima voluntate disponere, que nammodum voluerit, permittimus, ut & libertatem eis possit præstare? Sed quum libertas inestimabilis res sit, & propter hoc ante XX. ætatis annum antiquitas libertatem servo dare prohibebat: ideo nos mediam quodammodo viam eligentes, non aliter minori viginti annis libertatem in testamento dare servo suo concedimus, nisi decimumseptimum annum impleverit, & decimumoctavum attigerit. Quum enim antiquitas hujusmodi ætate, & pro aliis postulare concesserit, cur non etiam sui iudicii stabilitas ita eos adjuvare credatur, ut ad libertatem dandam servis possint prevenire?*

Como havia certo modo de for-

rar, nos menores de 20. annos, pela dita Ley *Eliafencia*: a contecia que o mayor de 14. não podia, o que era in sofrivel; a quem era permittido dispor em seu testamento de todos seus bens, porque razão não havia de dispor, do mesmo modo, dos seus escravos, e libertalos em sua ultima vontade? porèm como a liberdade he cousa inestimavel, porisso os antigos tinham prohibido ao menor de 20. annos prestar liberdade aos escravos. E nõ, porisso mesmo, elegendo hum meyo, não de outro modo concedemos ao menor de 20. annos possa em seu testamento forrar seu escravo, se não tiver cumprido 17. annos: e se a antiguidade concedeo a esta idade, que pudesse requerer, e por demanda por outrem, porque não havemos de crer, que a firmeza do seu entendimento os pòde ajudar, para que possaõ dar liberdade a seus escravos.

#### Remiss.

Este §. *fin.* abroga a ultima cabeça da Ley *Eliafencia*, que prohibia ao menor de vinte annos dar liberdade.

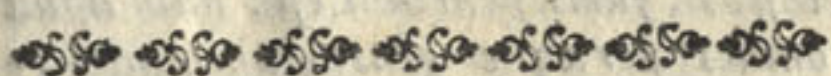
O mayor de 14. annos pòde fazer testamento, *ut h. §. Inst. Ord. lib.4. tit.81. pr § 1. Inst. quib. non est permiff. fac. testam. L. qua ætate 5. ff. qui testam. fac. poss.* no que inibe antes dos 14. E com razão se emendou a dita Ley *Eliafencia*, *ut in §. e* se comprova, *L.1. Cod. sacros. eccles. L. in re mandata 21. Cod. mandat. como livre arbitro, Peg. for. cap. 4. n.1.* Porèm ainda esta emenda, se tornou a mudar aos 14. annos; e quem podia fazer testamento, podia dar liberdade, *Novel 119. cap. 2.* como livre arbitro do seu.

A liberdade, he inestimavel, *ut h. §. fin. princ. Inst. libertin. L. libertas 106. & L. 176. §. 1. tom.5.* mas he da parte de quem a recebe, e a logra, e de via



devia não se considerar da parte de quem a dá, que he o simples valor desse escravo: e não cabe na alçada do juiz, *ut vidi judicat. & tenet Cabed. arest. 75 p. 1.*

8 Quanto ao procurador, e 17. annos §. 5. que disputaõ se he para os negocios, ou lides; este §. 7. na sua conclusãõ resolve, que falla das demandas; e como he do mesmo compilador Triboniano, tem mayor valor, e se confirma, *L. 1. §. 3. ff. de postul. vide Ord. lib. 1. tit. 94. & Remiss. d. §. 5.*



## TIT. 7.

### De Lege Fusia Canina tollenda.

*Lege Fusia Canina certus modus constitutus erat in servis testamento manumittendis: quam, quasi libertates impediendam, & quodammodo invidiam, tollendam esse censuimus: quum satis fuerat inhumanum: vivos quidem licentiam habere totam suam familiam libertate donare, nisi alia causa impediatur libertatem: morientibus autem hujusmodi licentiam adimere.*

Pela Ley Fusia Canina estava detriminado hum certo modo de forrar os escravos, no testamento, a qual Ley determinamos se tira-se, por impeditivo das liberdades; porque era inhumano, que os vivos pudessem forrar, e dar liberdade a toda a sua familia, sem justo impedimento, e se denegasse esta faculdade, aos que morriaõ.

Remiss.

**E** Ste titulo da Ley Fusia Canina reprovada, he descrito da *L. unic. Cod. leg. Fus. can toll.*

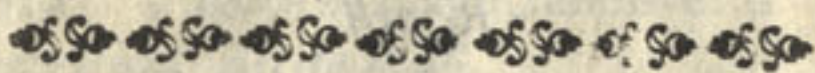
O que se concede aos vivos, melhor se concede nas ultimas vontades; e se nos contratos houver mais favor, se extenda às ultimas vontades: O argumento dos contratos para as ultimas vontades, he valido, *L. pactum inter heredem ff. de pact. L. que delegatis L. servum filij 46. §. cum qui chi ragraphum ff. legat. 1. L. fin. Cod. de legat. L. eum qui ita pr. ff. verb. oblig. Barb. loc. com. loc. 26. n. 3. Esta L. unic. Cod. tirou aquella Ley Fus. Canina.*

Os antigos chamavaõ familia aos escravos de hum senhor, *L. 195. §. servientium tom. 6. pag. 107. L. 1. §. 14 ff. vi bon. rapt. & tit. ff. si famil. furt feciss. dicat. & §. 2. Inst. his qui sunt sui ver. ex familia Julij Sabini.*

Tambem se toma por outras couzas, como pela herança, *d. L. 195. §. 1. n. 5. tom. 6. Peg. 5 for. cap. 80. n. 1. vide, Peg. maior. cap. 2. ex n. 12. Barb. appellat. 94. 95. & 96.*

A razãõ da Ley Fusia Canina parece que era, porque no testamento se manumittia mais facilmente, do que entre vivos: Como na mulher que se considerou mais facil em ser fiadora, que em fazer doação, *L. sed si ego 4. ff. ad S. C. Velleian ver. hoc ideo quia facilius, dix. L. femina 2. tom. 5. Ord. lib. 4. tit. 60. & 61. Arouc. L. 9. à n. 45. & 49. ff. stat. hom.*





## T I T. 8.

*His qui sui vel alieni juris sunt.*

Sequitur de jure personarum alia divisio. Nam quedam persone sui juris sunt, quedam alieno juri subjecte. Rursus earum, que alieno juri subjecte sunt, alie sunt in potestate parentum, alie in potestate dominorum. Videamus itaque de his, que alieno juri subjecte sunt, nam si cognoverimus, que ista persone sunt, simul intelligemus, que sui juris sunt: ac prius inspicimus de his, que in potestate dominorum sunt.

Segue-se outra divisao do direito das pessoas. Humas estao no seu poder, outras sujeitas ao poder alheyo. E devididas outra vez, as que estao sujeitas a outrem, humas estao no patrio poder, e outras no poder de seus senhores. Vejamos primeiro das sujeitas ao poder alheyo; porque se se conhecemos estas pessoas, saberemos juntamente, quaes saõ as pessoas de seu direito: e para isto tratemos primeiro das que estao no poder dos senhores.

## Remiss.

<sup>1</sup> **H**E outra divisao de pessoas: aquella tit. 3. do Direito das Gentes: esta do Direito Civil.

<sup>2</sup> Esta divisao he tirada da L. 1. & 2. ff. bis qui sunt sui vel alien. jur. &

<sup>3</sup> ibi Arouc. adn ex pag. 355. Razaõ, Arouc. n 2. cum L. in agris 16. fin ff. acq. rer. dom. L. si constiterit 4. Cod. fin. regund. L. justitia 10. §. juris precepta ff. just. & jur.

<sup>4</sup> Nam si cognoverimus: conheci-

da huma causa contraria, se conhece a outra, L. qui accusare 8. ff. accusat. & inscript. A exceicao forma 5 regra em contrario, glos in rubr. de reg. jur. in 6. L. quesitum §. denique ff. fund. instruct Barb ax. 85 n. 4. O 6 conductor que exceptua hum caso te obriga nos mais, d ax n. 4. dix. L. 1. tom. 5. Guerr. tr. 3 lib. 7. cap. 11. n. 93. Scob. rat cap. 32 n. 31. inclusio unius, est exclusio alterius, ax. 120.

§. 1. In potestate itaque dominorum sunt servi: que quidem potestas, juris gentium est: nam apud omnes peraeque gentes animadvertere possumus, dominis in servos vitæ necisque potestatem fuisse: & quodcunque per servum acquiritur, id domino adquiri.

Em poder dos senhores, estaõ os escravos, cujo poder lhe proveyo do Direito das Gentes; porque os senhores, em t. das as Naçoens, tiveraõ poder de tirar a vida a seus escravos: e tudo o que o escravo adquiere he para seu senhor.

## Remiss.

Este §. he emprestado da L. 1. 1. vers. igitur in potestate dominorum sunt servi, que quidem potestas juris gentium est: nam apud omnes peraeque gentes animadvertere possumus dominis in servos vitæ necisque potestatem fuisse: & quodcunque per servum acquiritur, id domino acquiritur ff. his qui sunt sui vel alien. jur. Arouc. adn. d L. 1. §. igitur vide, §. 3. Inst. just. & jur. & §. 3. Inst. per quas pers. nob. glos in d. L. 1. verb. in domino, L. 10. ff. acq. rer. dom. tom. 8 L. 1. §. 3 4. 5. 6. 9. 10. & 11. ff. adq. poss. tom 8. mais sobre a acquisicao do escravo para seu senhor, vide, tit. Inst. per quas pers. cuiq. & L. servus 24. ff. adq. poss. tom. 8.



§. 2. Sed hoc tempore nullis hominibus, qui sub imperio nostro sunt, licet sine causa legibus cognita, in servos suos (supra modum) sevire. Nam ex constitutione divi Antonini, qui sine causa servum suum occiderit, non minus puniri jubetur, quam si alienum servum occiderit. Sed & major asperitas dominorum, ejusdem principis constitutione coercetur: nam (Antoninus) consultus à quibusdam praesidibus provinciarum de his servis, qui ad eadem sacram, vel ad statuam principum confugiunt, praecipit, ut si intolerabilis videatur sevitia dominorum, cogantur servos suos bonis conditionibus vendere, ut pretium dominis daretur: & recte: expedit enim Reipublicae, ne sua re quis male utatur. Cujus rescripti ad Aelium Martianum emissi verba sunt haec: Dominorum quidem potestatem in servos suos illibatam esse oportet, nec cuiquam hominum jus suum detrahi: sed dominorum interest, ne auxilium contra sevitiam, vel famem, vel intolerabilem injuriam denegetur iis, qui juste deprecantur. Ideoque cognosce de querelis eorum, qui ex familia Julii Sabini ad statuam confugerunt; & si vel durius habitos, quam aequum est, vel infami injuria affectos esse cognoveris, venire jube, ita ut in potestatem domini non revertantur. Quod si meae constitutioni fraudem fecerit, sciat me hoc admissum severius executurum.

Mas no tempo presente, a nenhum Vassalo nosso he licito tratar a seus escravos com sevicias, ou excessão á moderação, sem conhecimento da causa, conforme às Leys. Porque por Constituição do Emperador Adriano se manda punir, ao que sem causa matar a seu escravo como se fora alheo: e ainda a demasiada aspereza lhe he reprehenda-

dida pelo mesmo Principe; porque sendo consultado pelos Governadores das Provincias, sobre o que devia fazer dos escravos acolhidos a sagrado, e às Estatuas dos Principes, mandou que se a crueldade dos senhores fosse intoleravel, fossem contrangidos a vendelos, por honesto, e justo preço; porque importa à Republica, que ninguem use mal do que he seu. E estas são as palavras da Reposta mandada a Elio Marciano. Convem que o poder dos senhores, sobre seus escravos, seja inteiro, e a ninguem se prive de seu direito; mas tambem he proveito dos senhores, que se não negue socorro aos que justamente o pedem, contra a crueldade, fome, e intoleravel injuria que padecem. Por tanto, conheci das queixas dos que da familia, e casa de Julio Sabino se refugiaraõ à Estatuas; e se achares, que os trataõ mais duramente do que he justo, ou lhe fazem excessiva injuria, mandai que os vendaõ; de modo que mais não tornem ao poder, e dominio de seu senhor. E se alguem uzar de cautella, em fraude desta Constituição, o hei de castigar severamente.

## Remiss.

Este §. do Direito Civil nos escravos, he tirado da continuação da dita L. 1. ff. his qui sunt sui vel. sed hoc tempore nullis hominibus qui sub imperio Romano sunt. Arouc. d. L. 1. §. 2. sed hoc tempore pag. 391. E continua a L. 2. si dominus ff. eod. sobre a crueldade, e reposta a Elio Marciano, & Arouc. ex pag. 395. que no n. 45. pag. 405. refere hum caso julgado de 5. annos de degredo em pena de tratar com atrocidade, as escravas, por causas leves, Gom. 2. var. cap. 2. de empt. n. 51. vel. tertius casus est & h. §. & Aylona Gom. d. n. 51. sub n. 52. vel. obsevitiana



*servitiam & vers. similiter, & vers. quod domini temporales.*

- 4 A Republica tem interesse, em que nenhum use mal do que he seu, *ut h. §. 2. glos. ad singulorum L. 1. §. hujus ff. just. & jur. Ord lib. 4. tit. 43.*
- 5 e ainda que cada hum livre arbitro, do seu, *Peg. for. cap. 4. n. 1. &*
- 6 2. Com tudo, he visto, que estas doutrinas fallaõ do uso legitimo, *L. 1. Cod. sacros. eccles. e naõ do maõ uso, quia nemo est dominus membrorum suorum, nec vite sue.*
- 7 Naõ ha duvida, que, por via de regra, ninguem deve ser compellido à venda da sua cousa, *L. invitum 11. Cod. contrah. empt. L. nec emere Cod. jur. de liber. L. 13. §. 1. ff. comm. p. ad Ord lib. 4. tit. 11.* porẽm limita-se, e se constrange a ella por muitas causas, *Barb. ad Ord. tit. 11. rubr. & Glz. Aylon d. cap. 2. sub n. 52. e o caso do Mouro, Ord d. tit. 11. §. 4. vide, Arouc. adn sup. e o caso da Ord. lib. 4. tit. 36. §. 1. Na cousa commua, Pona cap. 3. n. 20. L. tit. fin. regund. cap. 4. n. 15. & §. 4. & 5. Inst. offic. judic.*
- 10 Mas he c m o preço justo; porque sem paga nem para o caso de utilidade publica, *Ægypt. in L. ex hoc jure 5. p. 1. cap. 6. n. 15. ff. just. & jur. Valasc. conf. 22. n. 5. Cabed. dec. 105. n. 6. Aylon ad Gom sub d. n. 52.*
- 11 O escravo, em favor da liberdade, pôde obrigar seu senhor à venda, pagando-lhe o preço (estimado, *d. tit. 11. §. 4.*), e ainda que nada pôde ter de seu *ut §. 1. Inst. h. t. se presume adventicio; e naõ obstante esta objeção, se lhe deve julgar a liberdade, a olhos fechados, tex. expressus in L. is qui suis numis emitur 4. & vers. Verum coniventibus oculis credendum est suis numis eum redemptum, cum non numis ejus, qui eum redemit, comparetur ff. de manumissionib. lib. 40. tit. 1. & ibi glos. verb. sed clausis oculis. L. qui se dicit suis numis redemptum 67. & ibi glos. ff. de judic.*

e parece serem que assim se pratique, *Alciat. in L. fin. Cod. transact. & ibi Padilha n. 4. D Joann. Gom. ad L. 1. n. 21. fin. ff. de transact.* e com razãõ. E fica desnecessario uzarem <sup>12</sup> os escravos nas suas acçoens do privilegio da Irmandade, que só falla do que se quer vender para fóra do Reyno, e naõ he para obrigar á venda, como se julga quotidianamente, e obrive duas vezes por esta defeza do senhor do escravo. *Vide §. dominus 3. Inst. nox. act.*

O matar homem de qualquer condiçãõ que seja, he prohibido, *L. 1. & ibi glos. ff. ad leg. Cornel. de sicar. Ord. lib. 5. tit. 35. & in §. 5. Inst. public. judic.*

Moderaçãõ do castigo, e sem excessõ, do Pay, ou senhor, *L. unic. Cod. emend. propinquor. L. unic. Cod. emend. servor. Ord. lib. 5. tit. 36. §. 1. fin.*

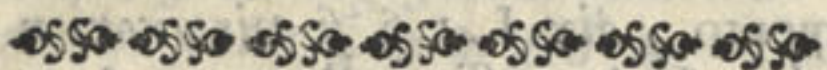
No mestre, marido, e pay, *Peg. ad Ord. lib. 1. tit. 87. §. 17. & 18. Farinac. quest. 105. ex n. 133. Altograd. lib. 2. conf. 23. Arpr. §. non solum 11. Inst. injur. n. 22. & seqq. pag. 627. no nosso tom. 3.*

Se o filho verberar, e naõ matar a seu pay, o Perfeito da Cidade o castigue, como delicto publico, pelo modo estatuido *in L. 1. §. si filius ff. obseq. patr. & patr. potest. L. 3. & L. 3. Cod. patr. potest.* E pelo contrario, o Pay ao filho, contra a piedade, por Constituiçãõ de Treiano, seja constrangido ao emancipar, porque o patrio poder naõ consiste em atrocidade, *L. fin. ff. si à patr. manum. sit. L. 5. ad Leg. Cornel. de sicar. infra §. 10. Inst. quib. mod. jus patr. pot. solvit. Ant. Matheu ad Leg. Cornel. de sicar. & Pomp. de parricid. n. 41. pag. 436. dos parracidas, §. alia deinde 6. Inst. pub. jud.*

Dos escravos acolhidos a sagrado, *L. si servuum 4. & tot. tit. Cod. is qui ad Eccles. confug. cap. inter alia 6 de immun. Eccles. cap. metuentes 32. caus. 17. quest. 4. cap. ad Constitutionem*



tionem eod. tit. Ord. lib. 2. tit. 5. dos que se acoutaõ ás Igrejas, e sua immunidadade, e aos Prelados tit. 48. Acolher ás Estatuas, L. 1. Cod. his qui ad stat. confug. L. capitalium §. ad statuas ff. de pæn. Aos Grandes, Ord. lib. 5. tit. 104. Coutos, tit. 23.



## T I T. 9.

## De Patria Potestate.

*In potestate nostra sunt liberi nostri, quos ex justis nuptiis procreavimus.*

Em nosso poder, estaõ os nossos filhos, havidos de legitimo Matrimonio.

Remiss.

**1** NO titulo precedente 8. pr. se tornaraõ a dividir as pessoas (que a primeira foy tit. 3.) e no §. 1. se disse que os escravos estavaõ no poder de seus senhores: e aqui neste titulo 9. se mostra como os filhos estaõ no de seus pays.

**2** *In potestate*: e naõ no dominio, como està o escravo, e distingue a L. potestatis 215. tom. 6. pag. 116. & dix. pr. Inst. de tutel. Arouc. adn. L. patre furioso 8. ex n. 26. ff. his qui sunt sui.

**3** *Ex justis nuptiis*: estaõ no patrio poder, os filhos nascidos de legitimo matrimonio, ut h. pr. Inst. tirado da L. item in potestate nostra sunt liberi nostri, quos ex justis nuptiis procreavimus 3. ff. his qui sunt sui & ibi Arouc. adn. pag. 406. L. patre furioso 8. ff. eod. tit. d. L. 215. tom. 6. L. 1. §. potestatis ff. pecul. L. 1. pr. ff. ad Maced. L. si filius 8. ff. prob. L. cum oportet 6. pr. Cod. bon. que liber. L. qui in potestate 6. Cod. testam. L. 1. §. dominium ff. ad

Tom. 1.

silan. L. 2. pr. ff. vulgar. L. emancipatos Cod. collat. Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. vers. porem lib. 4. tit. 81. §. 3. tit. 87. §. 7. & tit. 98. pr. Arouc. d. L. 3. & L. 8. ff. his qui sunt sui. ainda 4 que seja de 60. annos, e de qualquer idade, Ord. lib. 4. tit. 81. §. 3. vers. isto de qualquer idade que seja, Arouc. adn. d. L. 3. n. 2. ff. his qui sunt sui.

Os filhos naturaes, e illegitimos, 5 naõ estaõ no patrio poder, §. 12. Inst. de nupt. d. pr. Inst. h. t. Arouc. adn. L. 3. n. 19. ff. his qui sunt sui L. invitati 11. & ibi Arouc. n. 2. ff. his qui sunt sui. pag. 454.

Neste Reyno, o filho, ou filha, 6 sahe do patrio poder pelo matrimonio, Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. vers. porque segundo o estillo deste Reyno sempre como he casado, he havido por emancipado, e fora do poder de seu pay. Valasc. allegat. 29. n. 25. ubi DD. Cald. nomin. quest. 13. n. 51. fine, e esta emancipaçaõ dura 7 perpetuamente, L. qui liberatus 12. ff. adopt. ubi Arouc. pag. 476. n. 1. Valasc. d. allegat. 29. n. 46. Confirma se o patrio poder, Cap. 8 aliter 30. quest. 5. Cap. bonorum 32. quest. 5. infra §. 2. Inst. h. t.

Aquelle poder dominical nos 9 escravos, veyo do direito das Gentes, §. 1. Inst. his qui sunt sui, L. manumissiones 4. ff. just. & jur. L. 1. ff. his qui sunt sui. e este patrio poder nos filhos, he proprio dos Cida- 10 doens Romanos, ut §. 2. h. t. L. 3. his qui sunt sui & ibi Arouc. n. 24.

§. 1. *Nuptia autem, sive matrimonium est viri & mulieris conjunctio, individuum vitæ consuetudinem continens.*

As nupcias, ou matrimonio, he huma uniaõ de homem, e mulher, que contem huma amizade entre dous, sem apartamento, em quanto viverem.

E

Remiss.



## Remiss.

1 Esta definição (civil) das nupcias, a que os Latinos chamaõ matrimonio, he tirada ex L. 1. ff. rit. nupt. vers. nuptia sunt conjunctio maris & feminae, & consortium omni vite, da qual etymologia, Martins á Cost. ad Cam. annot. 73. de que aqui se trata civilmente.

§. 2. Jus autem potestatis, quod in liberos habemus, proprium est civium Romanorum, nulli enim alii sunt homines, qui talem in liberos habeant potestatem, qualem nos habemus.

O direito do patrio poder, que temos em nossos filhos legitimos, he proprio dos Cidadoens Romanos; porque naõ hà outros homens, que tenhaõ tal poder sobre seus filhos, como nós temos.

## Remiss.

1 Este §. que diz, que sò o Cidadoõ Romano tem este patrio poder, se prova, e illustra ex L. item in potestate 3. ff. his qui sunt sui & ibi Arouc. ut. n. 24. & L. 4. L. 3. Cod. patr. pot. L. unic. Cod. emend. propinq. d. L. 3. vers. quod. jus proprium civium Romanorum est ff. his qui sunt sui reconhecido pelas ordenaçõens allegadas pr. h. t. ut Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. lib. 3. tit. 9. §. 3. 2 lib. 4. tit. 81. §. 3. tit. 87. §. 7. Os cativos interim de seu direito, L. 1. §. 1. Cod. sent. pass.

3 Seja-nos licito dizer aqui, que coufa he interusurium, e que coufa he Antichresis: aquelle se diz na percepção dos frutos pelo herdeiro, pendendo a condição do fideicomisso, ou legado, que naõ deve restituir, L. in fideicomissariam ff. ad Trebel. L. quod. his verbis pr. legat. 1. L. mulier §. si heres, L.

postulante §. sed in hujusmodi ff. ad Trebel. L. si quis bonorum ff. legat. 1. Reinos. obs. 55. per tot. L. 17. & ibi Sand. dix. tom. 5. Phæb. dec. 95. Salsgad. labir. p. 2. cap. 15. E o herdeiro a beneficio de inventario, faz seus os frutos, em quanto os credores do defunto naõ instaõ pelo pagamento, dix. L. 1. §. si vir uxori n. 189. ff. adq. poss. tom. 8. pag. 19. fin.

Antichresis: perceber o credor, como por usuras do seu dinheiro, o usufruto da coufa, dada á maneira de penhor, Jul. Beima in L. si is qui bona 11. §. antichresis ff. pign. & hypoth. & in tract. de usuris §. antichresis pag. 566. L. si pecuniam 33. ff. pign. act. L. si ea pactione 14. L. si servus 6. Cod. quod cum eo qui in alien. pot. e huma expressa, e outra tacita. Porém neste Reyno, he reprovado, e usurario, e só se concede entre o foreiro, e directo, Ord. lib. 4. tit. 67. §. 4. & fine & Barb.

§. 3. Qui igitur ex te & uxore tua nascitur, in tua potestate est. Item qui ex filio tuo & uxore ejus nascitur, id est, nepos tuus & nepotis, a que in tua sunt potestate; & pronepos, & proneptis, & deinceps ceteri. Qui autem ex filia tua nascuntur, in potestate tua non sunt, sed in patris eorum.

O que nasce de ti e tua mulher, està no teu poder; e o que nasce de teu filho, que he o neto, ou neta, e tambem o bisneto, e bisneta, e dahi em diante. Os que nascem de tua filha, estaõ no poder de seu pay.

## Remiss.

Este §. dos que estaõ, ou naõ, no patrio poder, se comprova com a L. nam. civium 4. §. nam qui ex me & uxore mea nascitur, in mea potestate est; item qui ex filio meo,



- & uxore ejus ff. his qui sunt sui Arouc. adn. d. L. 4. n. 17. 18. & L. 5. 2 d tit. pag. 426. aonde mostra que por direito commum não sahe o filho do patrio poder, pelas justas nupcias, §. 1. Inst. ad S. C. Tertul. L. si uxorem Cod. condit. insert. L. 20. & 21. ff. ad leg. jul. de adult. Giurb. ad statut. Cap. 3. glos. 4. n. 3 4. Arouc. d. n. 18. L. 7. §. 1. & L. 29. ff. 3 solut. mat. O que não he assim neste Reyno, que se resolve pelo matrimonio, Arouc. d. n. 18. & L. 8. ff. eod. dix. pr. Inst. h. t. n. 6. & 7. Valasc. allegat. 29. n. 25. Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. lib. 4. tit. 87. §. 7.
- 4 Amãy, não pôde ter o filho no patrio poder; nem goza dos seus privilegios, de usufrutuaria, administradora, Ord. lib. 4. tit. 87. §. 7. lib. 1. tit. 88. §. 6. emancipar, adoptar, §. feminae 10. Inst. adopt. §. ceteri 3. Inst. hered. qualit. & differ. L. in multis 9 & ibi Arouc. n. 10. & 11. & 81. ff. stat. hom. L. mulierem 5. Cod. adopt. L. nam civium 4. ff. his qui sunt sui.
- 5 Sem que obste a Ord. lib. 5. tit. 22. verã. em poder de seu pay, ou mãy; porque falla a respeito da habitação, e não do patrio poder, ut d. Ord. ibi- ou estando em poder de outra qualquer pessoa com quem viver, ou a em casa tiver. Arouc. d. L. 9. n. 82. como a Ord. lib. 5. tit. 23. §. 3. de qua Ægyd. in L. Titia p. 3. n. 8. Mantic. conject. lib. 11. tit. 19. n. 34. e toda a intelligencia deve ser, conforme á materia sujeita, ut §. 2. Inst. legit. agnat. tutel. & ad rubr. tom. 6. n. 29.
- 6 A razaõ he, porque nasce na tua familia, e ninguem pôde ter no seu poder, o que está em poder de outrem, L. 1. ff. ad leg. Jul. de adult.
- 7 e os filhos seguem a familia de seus pays, L. familiae 196. §. feminarum tom. 6. pag. 108.
- 8 Definição do filho familias, L. filium 6. & ibi. Arouc. adn. pag. 427.
- 9 ff. his qui sunt sui. o como a filiação Tom. I.

se prova, Arouc. d. L. 6. Jacob. de comittib. dec. Florent. 25. & seqq. usq. 30.

Presume-se filho do marido com quem vive, Arouc. d. L. 6. n. 3. Giurb. ad consuetud. senat. cap. 1. glos. 4 p. 1. n. 46 & ex n. 58. dez mezes auzente, d. L. 6. & ibi Arouc. n. 12. ff. his qui sunt sui Guerr. tr. 2. lib. 1. cap. 10. an. 90. se parir depois de dez mezes da morte do marido, L. intestato liberto 3. ad fin. verã. post decem menses mortis natus non admittitur ad legitimam hereditatem ff. suis & legitim. hered. & ibi glos.

## T I T. 10.

## De Nuptiis.

Justas autem nuptias inter se cives Romani contrahunt, qui secundum præcepta legum coeunt: masculi quidem puberes, feminae autem viri potentes, siue patres-familiarum sint, siue filii familiarum: dum tamen, si filii familiarum sint, consensum habeant parentum, quorum in potestate sunt. Nam hoc fieri debere, & civilis & naturalis ratio suadet: in tantum, ut jussus parentis præcedere debeat. Unde quesitum est, an furiosi filia nubere, aut furiosi filius uxorem ducere possit? Cumque super filio variabatur, nostra processit decisio, qua permissum est ad exemplum filiae furiosi, filium quoque (furiosi) posse & sine patris interventu matrimonium sibi copulare, secundum datum ex nostra constitutione modum.

Os Cidadoens Romanos; contrahem justas nupcias, sendo conformes aos preceitos das Leys; e o barão de 14. annos, e a femea, viri potens, de doze; ainda que



sejaõ filhos familias: com tanto que estes hajaõ consentimento de seus pays, em cujo poder estaõ; porque a civil, e natural razaõ persuade, que deve de proceder este consentimento paterno. Donde se levantou a questaõ, se a filha, ou filho do doudo podia casar; e se resolveo, que sim, pelo modo dado em huma Constituicaõ.

## Remiss.

- 1 **Q**Uanto a se conformar, e naõ contravir os preceitos, *L. qui contra Legum præcepta vel contra mandata constitutionesque principum nuptias forte nihil ex eodem matrimonio Cod. incest. nupt.*
- 2 Puberdade no barão, 14. annos, e na femea 12. *L. mortem 4. ff. rit. nupt. L. nuptiæ 18 ff. eod. princ. Inst. quib. mod. tutel. fin. Ord. lib. 3. tit. 5. §. 3. lib. 4. tit. 81. pr. & tit. 104. §. 6. Valasc. allegat. 65. sub n. 8. L. fin. Cod. quand. tut. vel cur. esse de ser. Narbon. etat. ann. 14. quest. 1. & seqq.*
- 3 Plena no barão 18. annos, na femea 14. *ut §. 3. & 4. Inst. adopt. §. fin. Inst. cui, & quib. mod. tutel. fin. n. 4. falando dos alimentos deixados ao pupillo, ou infante té á puberdade, Pona cap. 9. n. 56. pag. 179. ubi jura & DD.*
- 4 Consentimento, daquelle em cujo poder está, *L. nuptiæ 2. ff. rit. nupt. L. sponsalia 11. L. 12. & L. 20. Cod. denupt. Novel. 18. & 22. Ord. lib. 4. tit. 88. §. 1. & lib. 5. tit. 22. pr. Arouc. adn. L. imperator 18. n. 5. ff. stat. hom. Phæb. dec. 45 & 46. Guerr. tract. 2. lib. 2. cap. 1. ex n. 49. Sobre a Ord. d. tit. 22. vide, Alvar. Solano cogit. 49.*
- 5 Filha desherdada, pela Ley, por casar antes dos 25. annos sem os consentimentos, *Ord. lib. 4. tit. 88. §. 1. & 2. Arouc. L. imperator 18. ff. stat. hom. Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 1. n. 49. & 82. Phæb. dec. 45. & 46. Barb. 6 ad Ord. d. §. 1. Sem licença de El-*

Rey a respeito dos bens da Coroa, *Ord. lib. 2. tit. 37. Arouc. d. L. 9. n. 101. ff. stat. hom.*

*Ex nostra constitutione:* ou nõsa decisaõ sobre a filha do doudo, *L. de creationibus Cod. Episc. audient. L. si furiosi 25. Cod. de nupt.*

Ainda que naõ esteja defenida a idade para se desposar; os esponsaes naõ menos de sette annos, *L. in sponsalibus 14 ff. sponsalib. Narbon. etat. ann. 7. quest. 2. que fallaõ, e nõs, civilmente.*

Como se defenio a puberdade pelos 12. e 14. annos, se reprovou a antiga inspecçaõ, *L. fin. Cod. quand. tut. vel cur. esse de fin. Direito Canonico, cap. pubes ext. de disponf. impub. pr. Inst. quib. mod. tutel. finiat.*

§. 1. *Ergo non omnes nobis uxores ducere licet: nam à quarundam nuptiis abstinendum est: inter eas enim personas, quæ parentum liberorumve locum inter se obtinent, contrahi nuptiæ non possunt: veluti inter patrem & filiam, vel avum & neptem, vel matrem & filiam, vel aviam & nepotem, & usque in infinitum. Et si tales persone inter se coierint; nefarias atque incestas nuptias contraxisse dicuntur. Et hæc adeo vera sunt, ut quamvis per adoptionem parentum liberorumve loco sibi esse cœperint, non possint inter se matrimonio jungi: in tantum, ut etiam dissoluta adoptione, idem juris maneat. Itaque eam, quæ tibi per adoptionem filia, vel neptis esse cœperit, non poteris uxorem ducere, quamvis eam emancipaveris.*

Naõ he licito casar com toda a mulher, porque nos devemos abster de alguns casamentos. Os que entre si tem lugar de pays, ou filhos, naõ pòdem contrahir nupcias: como entre pay, e filha; avó, e neta; mãy, e filho; avó, e neto, e dahi emdiante, (*in infinitum*) e se



e se defacto casarem, se chama maldito, incestuoso: e he isto tanto assim, q̄ basta tenhaõ o lugar de pays, ou filhos por adopção: e tanto, que ainda disoluta a adopção, subsiste o mesmo direito; e ainda que emancipes a filha, ou neta adoptiva.

Remiss.

- 1 Já pelo Direito das Gentes commetria incesto, o que casava com ascendente ou descendente, *L. fin. jure gentium incestum comittit. ff. rit. nupt. L. si adulterium 38. §. 1. vers. Cum incestum jure gentium ff.*
- 2 *ad leg. Jul. de adult.* E não podem casar, *L. nuptiae 53. ff. rit. nupt. L. nemini liceat 17. Cod. de nupt.* Nem com adoptiva, *L. quin etiam nefas 55. ff. rit. nup.* Com parenta, defende a *Ord. lib. 2. tit. 26. §. 22.* Dormir com parentas, *Ord. lib. 5. tit. 17. & 24.*
- 4 *In infinitum*: he a representaçãõ na linha recta, tanto a respeito paterno, como materno, *Guerr. tract. 2. lib. 1. cap. 2. n. 50. lib. 4. cap. 6. n. 11. & 12. ubi DD. & L. 8. tom. 5.*

§. 2. *Inter eas quoque personas, quae extraverso gradu cognationis junguntur, est quaedam similis observatio, sed non tanta. Sane enim inter fratrem sororemque nuptiae prohibita sunt, sive ab eodem patre eademque matre nati fuerint, sive ex altero eorum. Sed si qua per adoptionem soror tibi esse coeperit: quandiu quidem constat adoptio, sane inter te & eam nuptiae consistere non possunt: cum vero per emancipationem adoptio sit dissoluta, poteris eam uxorem ducere. Sed & si tu emancipatus fueris, nihil est impedimento nuptiis. Et ideo constat, si quis generum adoptare velit, debere eum antea filiam suam emancipare: & si quis velit nurum adoptare, debere eum antea filium suum emancipare.*

Tambem no transversal procede a mesma prohibiçãõ, ainda que não tanta; porque he prohibido entre o irmão, e a irmã; ou sejaõ do mesmo pay, e da mesma mãy, ou de hum dos dous: porém se for irmão por adopção, impede, durante esta; mas sendo emancipados, podem casar. Pelo que, o que quizer adoptar seu genro, deve de emancipar primeiro a filha; e se a nora, primeiro ao filho.

Remiss.

Estes parenteicos, todos se contaõ na *L. nemini liceat contrahere matrimonium cum filia, nepte, vel pronepte 17. Cod. de nupt.* Quanto ao que diz da adopção do filho, he tirado da *L. per adoptionem 17. ff. rit. nupt.*

§. 3. *Fratris vero, vel sororis filiam, uxorem ducere non licet: sed nec neptem fratris vel sororis quis ducere potest, quamvis quarto gradu sint. Cujus enim filiam uxorem ducere non licet, neque ejus neptem permittitur. Ejus vero mulieris, quam pater tuus adoptavit filiam non videris impediri uxorem ducere: quia neque naturali, neque civili jure tibi conjungitur.*

Naõ he licito casar com a filha do irmão, ou irmã, nem ainda com a neta, posto que esteja em quarto grãõ. O que não pôde casar com a filha de algum, nem com a neta. Mas não ha impedimento para casar com a filha do que teu Pay adoptou; por não ser parenta, nem por natural, nem por Civel Direito.

Remiss.

Direito antigo, *L. sororis 29. ff. rit. nupt. d. L. 17. L. 11. §. 1. L. 38. §. 1. ff. ad leg. Jul. de adult.* Depois incesto, e prohibido, *d. L. nemi-*



nemini 17. Cod. de nup.

- 2 Cujus enim: procede a regra do in infinitum, §. 1. n. 4. h. t.

§. 4. Duorum autem fratrum vel sororum liberi, vel fratris & sororis, conjungi possunt.

Os filhos de dous irmãos, ou irmãs, ou do irmão, ou irmãa, podem casar.

Remiss.

- 1 Ex L. si neptem ex filio 3. ff. rit. nupt. L. Lucius Titius 38. §. 7. ff. ad S. C. Treb. L. qui ex fratris 24. ff. cond. & dem. L. celebrandi inter consobrinos 19. Cod. nup. fallaõ civilmente, e todo este titulo.

- 2 Nas nupcias, naõ só se ha de considerar o licito, mas o honesto, L. semper in conjunctionibus 42. pr. ff. rit. nupt. L. semper in conjunctionibus. 197. tom. 5.

§. 5. Item amitam, licet adoptivam, ducere uxorem non licet; item nec materteram: quia parentum loco habentur. Qua ratione verum est, magnam quoque amitam, & materteram magnam, prohiberi uxorem ducere.

Naõ pódes casar com a tia irmã de teu pay, posto que adoptiva, nem irmãa de tua mãy; por estarem no lugar de mãys; e assim nem com a tia irmãa do avò, ou da avó.

Remiss.

He tirado da L. per adoptionem 17. verí. amitam quoque ff. rit. nupt.

§. 6. Adfinitatis quoque veneratione, à quarundam nuptiis abstinere necesse est: ut ecce privignam aut nurum uxorem ducere non licet: quia utraque filia loco sunt. Quod ita scilicet accipi debet, si fuit nu-

rus aut privigna tua: Nam si adhuc nurus tua est, id est, si adhuc nupta est filio tui, alia ratione uxorem eam ducere non poteris, quia eadem duobus nupta esse non potest. Item si adhuc privigna tua est, id est, si mater ejus tibi nupta est, ideo eam uxorem ducere non poteris, quia duas uxores eodem tempore habere non licet.

Tambem nos devemos abster de algumas nupcias, por veneraçãõ a Affinidade: como he naõ poder casar com a Anteadã, ou Nora, por estarem no lugar de filhas. Entende-se da que foy Nora, ou Anteadã; porque se agora o he, por outra razaõ o naõ póde ser; porque huma mulher naõ póde ter dous maridos ao mesmo tempo.

Remiss.

Affins, saõ cognados, L. 4. §. 3. ff. gradib. affinit. Regra he, que naõ pódem casar, os que estaõ em lugar de filhos, e pays, L. nuptiæ consistere non possunt inter eas personas, quæ in numero parentum liberorumve sunt, sive proximi, sive ulterius gradu sint, usque ad infinitum 53. ff. rit. nupt. Na linha recta, he in infinitum, ut §. 1. h. t. & §. 3. verí. cujus enim & tenet Glos. in d. L. nuptiæ 53. ff. rit. nupt. em cujo lugar estaõ os affins, L. adoptivus filius §. fin. nunc videamus ff. de rit. nupt. & h. §. 6.

Naõ póde ter dous maridos, ou duas mulheres, ao mesmo tempo, d. L. adoptivus 14. §. nunc videamus ff. rit. nupt. L. 1. ff. eod. L. 2. Cod. incest. nupt. juncta L. 1. fin. ff. his qui not. infam. L. 18. Cod. ad L. Jul. de adult. Ord. lib. 5. tit. 19. e he caso de querela, Ord. 5. tit. 117. princ.

Quando concorrem duas causas diversas, basta que huma milite, ut h. §. 6. Valasc. allegat. 67. n. 63.



§. 7. Socrum quoque, & novercam prohibitum est uxorem ducere; quia matris loco sunt. Quod & ipsum dissoluta demum adfinitate procedit, alioquin si adhuc noverca est, id est, si adhuc patri tuo nupta est: communi jure impeditur tibi nubere, quia eadem duobus nupta esse non potest. Item si adhuc socrus est, id est, si adhuc filia ejus tibi nupta est, ideo impediuntur tibi nuptiae, quia duas uxores habere non potes.

Tambem he prohibido casar com a sogra, ou Madrastra, por estarem no lugar de mãys; e ainda desfeito o calamento, que rompe o parentesco; porque se agora he tua Madrastra, por estar casada com teu pay, por commum Direito te he impedido, porque ella não pôde estar casada com dous; e se agora he tua sogra, por estares casado com sua filha; porque não pôdes ter duas mulheres.

Remiss.

1 Este §. e o precedente se illustraõ, ex L. si qua 12. §. 1. & seqq. L. 15. ff. rit. nupt. d. L. 17. Cod. nupt. L. 5. pen. & L. fin. Cod. incest. nupt.

2 O appellativo sogro, ou sogra, contem bisogro, bisogra, L. soceri 146. tom. 6. pag. 85. e o mesmo no Genro, L. Gener. 136. tom. 6. pag. 81.

§ 8. Mariti tamen filius ex alia uxore, & uxoris filia ex alio marito, vel contra, matrimonium recte contrahunt: licet habeant fratrem sororemve ex matrimonio postea contracto natos.

O filho do marido, havido de outra mulher, e a filha da mulher havida de outro marido, ou pelo contrario, bem podem casar: ainda que tenhaõ irmaõ, ou irmaõa nascidos depois deste matrimonio contractado.

Remiss.

He tirado da L. generali mandato 34. vers. inter privignos ff. rit. nupt. exemplo, L. Titia 134. ff. verb. oblig.

§. 9 Si uxor tua post divortium ex alio filiam procreaverit, hæc non est quidem privigna tua: sed Julianus ab hujusmodi nuptiis abstinere debere ait: nam constat, nec sponsam filii nurum esse, nec patris sponsam novercam esse: rectius tamen, & jure facturos eos, qui ab hujusmodi nuptiis abstinuerint

Se a tua mulher, devorciada de ti, teve huma filha de outro: esta não he tua Anteada; mas Juliano manda afastar deste calamento; ainda que nem a Espesada de teu filho, he tua Nora, nem a desposada com teu pay, he tua Madrastra: e diz que obraõ mais conforme a Direito, e razaõ, os que se absterem de taes casamentos.

Remiss.

He compilado da L. si qua mihi 12. vers. si uxor mea post divortium alij nupsit ff. rit. nupt. vide, Cap. 12. caus. 37. quest. 7. além de outras correçoens canonicas, que saõ as validas.

§. 10. Illud certum est, serviles quoque cognationes impedimento nuptiis esse: si forte pater & filia, aut frater & soror manumissi fuerint.

Está descedido, que o parentesco dos escravos, tambem impede as nupcias, se acontece que o pay, e a filha, ou irmaõ, e irmaõa, sejaõ forros, e libertos.

Remiss.